

# JAS

D3-Z332

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

LINZ

ISSN 2520-4238

## Journal für Arbeitsrecht und Sozialrecht

### Beiträge

- Philipp Bertsch  
Nebenbeschäftigung nach dem Kollektivvertrag der Universitäten ..... 221
- Alexander Lamplmayr  
Ausbildungskostenrückerstattung im Anwendungsbereich des AÜG ..... 251
- Florian Mosing  
Arbeitskräftemobilisierung de lege ferenda ..... 265
- Maria Sagmeister  
Der arbeitsrechtliche Schutz von Eltern ..... 285

### Entscheidungsbesprechungen

- Stefan Kühnleub/Anna Diensthuber  
Einordnung des Rechtsverhältnisses einer „freien“ Redaktionsmitarbeiterin  
als echtes Arbeitsverhältnis ..... 307
- Sarah Obwaller  
Zur Qualifikation, Anfechtung und Umdeutung  
einer Nichtverlängerungserklärung iSd § 27 TAG ..... 323
- Marlene Eder  
Abweichende Ruhepausenregelungen für Teilzeitbeschäftigte ..... 340
- Reinhard Minderock  
Zur Zulässigkeit einer Vereinbarung von Urlaubsverbrauch  
zu Ausbildungszwecken ..... 357
- Margit Mader  
Betriebsübergang – keine Ausübung des Wahlrechts iSd § 3 AVRAG ..... 371
- Buchbesprechung** ..... 389
- Impressum** ..... U2

5. Jahrgang 2021 Nr. 3

MANZ 

# Soziale Sicherheit

ZEITSCHRIFT FÜR ARBEIT UND SOZIALE



**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7248  
+ Beil.

70. JAHRGANG  
ISSN 0490-1630  
D 6364

10 | 2021



Katastrophenschutz

## Soziale Fragen nach der Flut

**UNGLEICHHEIT** *Vorschläge gegen Kinderarmut*  
**NACH DER WAHL** *Ein Politikwechsel tut Not*  
**GESUNDHEIT** *Keine Lohnfortzahlung für Ungeimpfte*

INKLUSIVE  
RECHTSPRECHUNG

SoSi plus

  
BUND  
VERLAG

**Titelthema**



**Soziale Fragen nach der Flut**

**Katastrophenschutz**

- 348 INTERVIEW MIT MARTIN VOSS  
**Katastrophen sind Resultate von Machtkämpfen**
- 350 MICHAEL SCHNATZ  
**Vier Vorschläge zur Modernisierung des Katastrophenschutzes**
- 354 MATTHIAS MAX  
**Resilienz durch Sozialraumorientierten Bevölkerungsschutz**  
Die Aufrechterhaltung von Alltagssystemen zur Bewältigung von Krisen und Katastrophen
- 358 YANNICK LIEDHOLZ  
Nach der Tragödie von Sinzig:  
**Überlegungen zum Katastrophenschutz in der Sozialen Arbeit**



Das verheerende Hochwasser in der Aar hat auf verschiedenen Ebenen gezeigt, wie anfällig wir für Katastrophen sind. Soziale Unterschiede spielen in der Bewältigung, aber auch schon in der Vermeidung von Katastrophen eine große Rolle. Stellen wir überhaupt die richtigen Fragen, um künftige Katastrophen, wenn nicht zu vermeiden, dann doch eindämmen zu können?

- Magazin** 344 **Aus der Gesetzgebung**  
345 **Steigende Sozialleistungsquote kein Problem**  
346 **Personalia**

- Position** 347 NORBERT REUTER  
**Politikwechsel jetzt!**

- Gesundheit** 362 MICHAEL SIMON  
**Keine Entschädigung für Ungeimpfte bei Verdienstaussfall?**

- Kinderarmut** 365 CAROLIN BUTTERWEGGE/CHRISTOPH BUTTERWEGGE  
**Maßnahmen gegen (Kinder-)Ungleichheit – Herausforderungen für eine neue Bundesregierung**

- Elterngeld** 371 ROLF WINKEL  
**Verbesserungen für erwerbstätige Elternteile**

Elterngeldbezug: 32 statt 30 Stunden in der Woche arbeiten und eine gesunkene Einkommensobergrenze für Paare. Das sind zwei von mehreren Neuerungen, die im September in Kraft traten.

- Betriebliche Altersvorsorge** 373 GERHARD REINECKE  
**Betriebsübergänge werfen komplexe Fragen für die Betriebliche Altersvorsorge auf**

- 378 **Impressum**

6769

14. Oktober 2021

**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z236

# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

Redaktionsteam: Manfred Lindmayr, Birgit Bleyer, Sabine Kriwanek,  
Bettina Sabara, Sabine Sadlo, Barbara Tuma

MIT  
MUSTERVORLAGE  
für einen Pauschal-  
vergleich

### THEMA

» **Oliver Walther:** Zur Reichweite der Bereinigungswirkung eines Vergleichs

### RECHTSPRECHUNG

- » Verhältnismäßigkeit der Strafen nach dem LSD-BG – Schlussanträge des Generalanwalts in weiterem Vorabentscheidungsverfahren
- » Pflicht zur Nachübermittlung von Lohnunterlagen an Behörde
- » Erteilung von Beschäftigungsbewilligungen – Gesetzesprüfungsantrag des VfGH
- » Anfertigung spezieller Betonfertigteile – Anwendung des BUAG
- » Kinderbetreuungsgeld bei Bezug einer ausländischen Familienbeihilfe sowie des Kinderabsetzbetrags
- » Einkommensabhängiges Kinderbetreuungsgeld: Vierwöchige bezahlte Dienstfreistellung unschädlich
- » Progressionsvorbehalt bei deutscher Rente
- » BFG: Familienbonus Plus für Stiefvater

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT****Oliver Walther: Zur Reichweite der Bereinigungswirkung eines Vergleichs**

3

Die Bereinigungswirkung eines anlässlich der Auflösung eines Dienstverhältnisses abgeschlossenen Vergleichs bezieht sich im Zweifel auf alle aus diesem Rechtsverhältnis entspringenden oder damit zusammenhängenden gegenseitigen Forderungen, somit auf solche Ansprüche, die typischerweise mit dem bereinigten Arbeitsverhältnis im Zusammenhang stehen und ihre Wurzel darin finden. Dies gilt auch für künftige Schadenersatzansprüche. RA Mag. *Oliver Walther* bespricht eine aktuelle Entscheidung des OLG Graz, wonach auch Schadenersatzansprüche wegen (angeblichen) Mobbings, die auf die Verletzung der aus dem Dienstverhältnis resultierenden Fürsorgepflicht gestützt werden, in einem typischen Zusammenhang mit dem Arbeitsverhältnis stehen.

**VORLAGEN UND TEXTMUSTER****Birgit Kronberger/Rainer Kraft: Vergleich nach Ende des Dienstverhältnisses (Pauschalvergleich)**

7

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

Verhältnismäßigkeit der Strafen nach dem LSD-BG – Schlussanträge des Generalanwalts in weiterem Vorabentscheidungsverfahren	9
Strafe wegen Nichtbereithaltung von Lohnunterlagen: Keine Wiederaufnahme wegen späteren EuGH-Urteils	10
Pflicht zur Nachübermittlung von Lohnunterlagen an Behörde	11
Erteilung von Beschäftigungsbewilligungen – Gesetzesprüfungsantrag des VfGH	11
Anwendung des BUAG bei Mischbetrieben	12
Anfertigung spezieller Betonfertigteile – Anwendung des BUAG	12

**» SOZIALRECHT**

Kinderbetreuungsgeld bei Bezug einer ausländischen Familienbeihilfe sowie des Kinderabsetzbetrags	14
Einkommensabhängiges Kinderbetreuungsgeld: Vierwöchige bezahlte Dienstfreistellung unschädlich	15
Fehlerhafte Übermittlung der Mutter-Kind-Pass-Untersuchungen per Telefax	15
Anspruch einer Krisenpflegeperson auf Kinderbetreuungsgeld	16

**» STEUERRECHT**

Progressionsvorbehalt bei deutscher Rente	17
BFG: Familienbonus Plus für Stiefvater	18
BFG: Außergewöhnliche Belastung – Sondennahrung	19

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

**IMPRESSUM**

6



## Grundsicherung

# Für die Verbundenheit von Städten und Gemeinden im ländlichen Raum kann nicht allein auf den ÖPNV abgestellt werden

BSG, Urteil vom 5.8.2021 – B 4 AS 82/20 R

**Die Erreichbarkeit durch den ÖPNV ist kein (alleiniger) Maßstab für die verkehrliche Verbundenheit innerhalb eines Landkreises, um den Erhebungsraum für Vergleichsmieten zur Ermittlung der übernahmefähigen Kosten der Unterkunft und Heizung im SGB II zu bilden. Mit dieser Begründung hat das BSG am 5.8.2021 einen Rechtsstreit zwecks erneuter Verhandlung zurückverwiesen.**

Für die Angemessenheit der Mietkosten im Sinne des § 22 SGB II kommt dem Raum große Bedeutung zu, in dem die Wohnungen liegen und mit deren Miete die Kosten eines Leistungsberechtigten verglichen werden. Lebt dieser in einer relativ teuren Wohnung in einem Landkreis mit insgesamt mäßigem Mietniveau, hat die Heranziehung des gesamten Kreises als Vergleichsraum häufig zur Folge, dass die Kosten des Leistungsberechtigten als unangemessen zu bewerten sind. Deshalb sind die Jobcenter tendenziell interessiert, den Vergleichsraum möglichst groß zu bestimmen; die Leistungsberechtigten wollen typischerweise nur den ganz engen Raum um ihre Wohnung als Vergleichsraum herangezogen wissen. Das begünstigt vor allem Personen, die in einer »guten« Wohnlage in einer insgesamt nicht besonders nachgefragten Region leben.

Zur Begrenzung des Vergleichsraumes nimmt die Rechtsprechung auch auf die Regelung des § 140 Abs. 4 SGB III Bezug. Danach sind Pendelzeiten von insgesamt zwei Stunden täglich bei einer Vollzeitbeschäftigung zumutbar. Orte oder Ortsteile, die von der aktuellen Wohnung eines Leistungsberechtigten aus nicht wei-

ter entfernt sind als ein (hypothetischer) Arbeitsplatz, können noch zum Vergleichsraum für die Beurteilung der Wohnkosten gehören. Dabei war umstritten, ob für die (fiktive) Pendelzeit auf die Angebote des ÖPNV abzustellen ist, wie es das BSG in seiner Leitentscheidung zur Vergleichsmiete in Berlin als einem einheitlichen Vergleichsraum praktiziert hatte. Das gilt nach einem Urteil des für die Grundsicherung zuständigen 4. Senats des BSG v. 5.8.2021 in sehr ländlich strukturierten Regionen allerdings nicht.

### LSG sah primär die (nicht vorhandene) Leistungsstärke des ÖPNV ...

Geklagt hatte eine Bedarfsgemeinschaft – eine Mutter und drei minderjährige Kinder – aus dem Kreis Dithmarschen. Das von ihnen bewohnte Haus hat eine Wohnfläche von ca. 170 m<sup>2</sup>, die Kaltmiete belief sich im maßgeblichen Zeitraum (Februar bis Juli 2017) auf ca. 700 Euro. Nachdem der Lebensgefährte der Mutter und Vater des jüngsten, 2014 geborenen Kindes die Bedarfsgemeinschaft im Jahr 2015 verlassen hatte, bewertete das beklagte Jobcenter die Mietkosten für einen Vier-Personen-Haushalt als zu hoch und begrenzte die

## Inhalt

- 1 Grundsicherung  
BSG: Für die Verbundenheit von Städten und Gemeinden im ländlichen Raum kann nicht allein auf den ÖPNV abgestellt werden
- 2 Grundsicherung  
BSG: Jobcenter müssen umfassend prüfen, ob eine Schuldnerberatung die Eingliederung eines Leistungsberechtigten in das Arbeitsleben erleichtert
- 3 Grundsicherung  
BSG: Auch das Umgangsrecht aus sozial-familiären Beziehungen ohne Verwandtschaft ist bei der Prüfung der Angemessenheit zu berücksichtigen
- 4 Grundsicherung  
BSG: Die Mahlzeit des Kellners ist als Arbeitseinkommen im Sachbezug zu bewerten
- 6 Beitragsrecht/Grundsicherung  
BSG: Der Anspruch auf Krankenhilfe nach dem SGB XII schließt die Auffangversicherung in der GKV aus
- 7 Beitragsrecht  
BSG: Keine Familienversicherung von Kindern bei hohen ausländischen Einkünften des nicht gesetzlich versicherten Ehepartners
- 8 Beitragsrecht  
BSG: Die Auffangversicherung nach Ende der Familienversicherung wird nur bei bisheriger Krankenkasse durchgeführt
- 8 Impressum

Übernahme der Mietkosten auf eine Kaltmiete von 487 Euro.

Das Landessozialgericht (LSG) Schleswig-Holstein hat das Jobcenter zur Übernahme von Mietkosten in Höhe von 577 Euro verpflichtet, weil entgegen dessen Auffassung nicht auf den ganzen Kreis Dithmarschen als maßgeblichem Vergleichs-

10.21

68. Jahrgang  
Oktober 2021  
Seiten 593–660

www.DieSozialgerichtsbarkeit.de

# Die Sozial- gerichtsbarkeit

Zeitschrift für  
das aktuelle Sozialrecht

## Herausgeber:

- Prof. Dr. Peter Axer*  
Ruprecht-Karls-Universität Heidelberg
- Prof. Dr. Peter Becker*  
Vorsitzender Richter am BSG a. D.
- Prof. Dr. Frauke Brosius-Gersdorf*  
Leibniz Universität Hannover
- Prof. Dr. Dr. h. c. Eberhard Eichenhofer*  
Berlin
- Dr. Christine Fuchsloch*  
Präsidentin des LSG Schleswig-Holstein,  
Schleswig
- Prof. Dr. Otto Ernst Krasney*  
Vizepräsident des BSG a. D.
- Dr. h. c. Peter Masuch*  
Präsident des BSG a. D.
- Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis*  
Universität zu Köln
- Prof. Dr. Rainer Schlegel*  
Präsident des BSG
- Prof. Dr. Peter Udsching*  
Vorsitzender Richter am BSG a. D.
- Prof. Dr. Thomas Voelzke*  
Vizepräsident des BSG
- Dr. h. c. Matthias von Wulffen*  
Präsident des BSG a. D.

## Aufsätze

- U. Wenner*  
Mehr Chancen oder mehr Risiken für die  
vertragsärztliche Versorgung?
- A. Kranig*  
Berufssport und Gesetzliche Unfallversicherung (Teil II)
- F. L. Cranshaw*  
Beitragsforderungen der Sozialversicherungsträger  
in Insolvenz und Sanierung
- H. Hofene*  
Überführung der Soldatenversorgung in das  
Soldatenentschädigungsgesetz (SEG)
- T. P. Stähler*  
Recht der Sozialen Entschädigung

## Aktuelle Entscheidungen

Übersicht über die jüngste Rechtsprechung

## Rechtsprechung

- BSG, Elektronische Gesundheitskarte/  
Telematikinfrastruktur/Datensicherheit/  
Überwachung durch die Aufsichtsbehörden  
(Anm. P. Kircher)
- BSG, Gesamtvertragliche Vergütungsvereinbarung/  
Honorarberichtigung/Fehlende Fortbildungsnachweise  
(Anm. T. Breitkreuz)
- BSG, Beitragsforderung/Starker vorläufiger  
Insolvenzverwalter/Masseverbindlichkeit  
(Anm. F. L. Cranshaw)

# Inhalt

EDITORIAL	Robert Nazarek	
AUFSÄTZE	<i>Prof. Dr. Ulrich Wenner</i> Mehr Chancen oder mehr Risiken für die vertragsärztliche Versorgung? Eine Zwischenbilanz zu den Medizinischen Versorgungszentren (MVZ) am Ende der 19. Legislaturperiode des Bundestages _____	593
	<i>Prof. Dr. jur. Andreas Kranig</i> Berufssport und Gesetzliche Unfallversicherung (Teil II) – Lösungsoptionen _____	603
	<i>Dr. Friedrich L. Cranshaw</i> Beitragsforderungen der Sozialversicherungsträger in Insolvenz und Sanierung _____	610
	<i>Henri Hofene</i> Überführung der Soldatenversorgung in das Soldatenentschädigungsgesetz (SEG) – Auseinanderentwicklung vom übrigen Sozialen Entschädigungsrecht _____	617
	<i>Dr. jur. Thomas P. Stähler</i> Recht der Sozialen Entschädigung _____	622
AKTUELLE ENTSCHEIDUNGEN	Übersicht über die jüngste Rechtsprechung <i>Bundessozialgericht</i> _____	625
RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN		
KRANKENVERSICHERUNG	<i>Elektronische Gesundheitskarte/Telematikinfrastruktur/Datensicherheit/ Überwachung durch die Aufsichtsbehörden</i> §§ 15 Abs. 2, 75b, 75c, 217f Abs. 4b Satz 4, 284 Abs. 1 Satz 1 SGB V; Art. 2 Abs. 1 i. V. m. Art. 1 Abs. 1 GG Urteil des 1. Senats des BSG vom 20. 1. 2021 – B 1 KR 7/20 R – ECLI:DE:BSG:2021:200121UB1KR720R0 – <i>Anmerkung von Dr. Philipp Kircher, Berlin</i> _____	636
KASSEN(ZAHN)ARZTRECHT	<i>Gesamtvertragliche Vergütungsvereinbarung/Honorarberichtigung/ Fehlende Fortbildungsnachweise</i> §§ 95d Abs. 3 Satz 3, 106d Abs. 2 Satz 1, 85 Abs. 2 Satz 7, 85 Abs. 4e Satz 1 SGB V; § 8 Abs. 3 VergV; § 162 SGG Urteil des 6. Senats des BSG vom 30. 9. 2020 – B 6 KA 5/19 R – ECLI:DE:BSG:2020:300920UB6KA519R0 – <i>Anmerkung von Dr. Tilman Breitzkreuz, Hamburg</i> _____	652
GESETZLICHE UNFALLVERSICHERUNG	<i>Beitragsforderung/Starker vorläufiger Insolvenzverwalter/Masseverbindlichkeit</i> §§ 53, 55 InsO; § 164 SGB VII Urteil des 2. Senats des BSG vom 15. 12. 2020 – B 2 U 14/19 R – ECLI:DE:BSG:2020:151220UB2U1419R0 – <i>Anmerkung von Dr. Friedrich L. Cranshaw, Mannheim</i> _____	657
GESAMTSCHAU		V

# NZA

# Neue Zeitschrift Arbeitsrecht

Zweiwochenschrift für die betriebliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Jobst-Hubertus Bauer

Dr. Susanne Clemenz

Prof. Dr. Johannes Peter Francken

Edith Gräfl

Prof. Dr. Matthias Jacobs

Dr. Thomas Klebe

Prof. Dr. Eckhard Kreßel

Prof. Dr. Mark Lembke

Maria Britta Loskamp

Prof. Dr. Stefan Lunk

Prof. Dr. Dr. h.c. Ulrich Preis

Prof. Dr. Reinhard Richardi

Ingrid Schmidt

Prof. Dr. Klaus Schmidt

Prof. Dr. Jens Schubert

Prof. Dr. Achim Schunder

[www.nza.de](http://www.nza.de)

20. NZA-Jahrestagung am  
29./30.10.2021 in Frankfurt a. M.  
& Live-Stream – [www.nza.de](http://www.nza.de)

Mit Blick ins Steuerrecht



## 19/2021

13. Oktober 2021

38. Jahrgang S. 1361–1432

### Aus dem Inhalt

S. Gräfl

**Der Impfstatus im Arbeitsverhältnis** 1361

F. Bayreuther

**Die geänderte BAG-Rechtsprechung zur  
Vorsatzhaftung in Ausschlussklauseln** 1375

J.-M. Niemann

**§ 533 Nr. 2 ZPO: Eine überschätzte Hürde  
für Klageerweiterungen im arbeitsgerichtlichen  
Berufungsverfahren** 1378

D. Marski

**Gefestigte Rechtsprechung zu „pauschalen  
Verfallklauseln“?** 1381

D. Hlava/J. Höller/E. Klengel

**Verfahren vor dem EuGH** 1385

EuGH

**Ruhezeiten als vergütungspflichtige Arbeitszeit** 1395

BAG

**Mindestlohn für Bereitschaftsdienste von  
ausländischen Betreuungskräften** 1398

BAG

**Verwirkung des Widerspruchsrechts im Rahmen  
eines Betriebsübergangs – tarifliches Rückkehrrecht** 1405

BAG

**Mitbestimmung des Betriebsrats bei Eingruppierung** 1413

B 4645

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z242



4550202119

Schriftleitung: Prof. Dr. Achim Schunder, Dr. Jochen Wallisch und Martin Wildschütz,  
Beethovenstr. 7b, 60325 Frankfurt a.M.

## NZA Editorial

### Burkard Göpfert

Keine roten Linien mehr – auch im Arbeitsrecht?

III

## NZA aktuell

Wichtige neue Entscheidungen

VI

Informationen

VII

Impressum

XXII

## Aufsätze und Berichte

### Stephan Gräf

Der Impfstatus im Arbeitsverhältnis

1361

### Frank Bayreuther

Die geänderte BAG-Rechtsprechung zur Vorsatzhaftung in Ausschlussklauseln

1375

### Jan-Malte Niemann

§ 533 Nr. 2 ZPO: Eine überschätzte Hürde für Klageerweiterungen im arbeitsgerichtlichen Berufungsverfahren

1378

## Kommentar

### David Marski

Gefestigte Rechtsprechung zu „pauschalen Verfallklauseln“?

1381

## Europäisches Arbeitsrecht

### Daniel Hlava / Johannes Höller / Ernesto Klengel

Verfahren vor dem EuGH

1385

## Buchbesprechungen

B. P. Paal / D. A. Pauly, Datenschutz-Grundverordnung Bundesdatenschutzgesetz (M. Kort)

1392

J. Kühling / B. Buchner, Datenschutz-Grundverordnung, Bundesdatenschutzgesetz (M. Wünschelbaum)

1392

G. Thüsing, Beschäftigtendatenschutz und Compliance (S. Naber)

1393

M. Parigger / R. Helm / E. Stevens-Bartol, Arbeits- und Sozialstrafrecht (U. Tödtmann)

1393

### Blick ins Steuerrecht

#### Jens Intemann

Muster der Lohnsteueranmeldung für 2022	1394
Höhe der Zinsen nach § 233a AO verfassungswidrig	1394
Ansatz von Reisekosten	1394
Auszahlungen aus einem US-amerikanischen Altersvorsorgeplan	1394

### Rechtsprechung

#### Arbeitsvertragsrecht

EuGH	09. 09. 2021 – C-107/19	Ruhezeiten als vergütungspflichtige Arbeitszeit	1395
BAG	24. 06. 2021 – 5 AZR 505/20	Mindestlohn für Bereitschaftsdienste von ausländischen Betreuungskräften	1398
BAG	22. 07. 2021 – 2 AZR 6/21	Verwirkung des Widerspruchsrechts im Rahmen eines Betriebsübergangs – tarifliches Rückkehrrecht	1405
BAG	22. 07. 2021 – 2 AZR 193/21	Nicht rechtskräftige Aufhebung der Zustimmungsfiktion des Integrationsamts zur außerordentlichen Kündigung	1408
BAG	13. 07. 2021 – 3 AZR 445/20	Auslegung von AGB einer arbeitsvertraglichen bAV-Invalidenrente	1410

#### Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

BAG	23. 02. 2021 – 1 ABR 4/20	Mitbestimmung des Betriebsrats bei Eingruppierung	1413
BAG	28. 07. 2020 – 1 ABR 5/19	Verhinderung eines freigestellten Betriebsratsmitglieds bei Beschlussfassung	1417
BAG	29. 04. 2021 – 6 AZR 232/17	Stufenzuordnung nach TV-L – Arbeitnehmerfreizügigkeit und Inländerdiskriminierung	1422
BAG	24. 02. 2021 – 10 AZR 130/19	Feiertagszuschläge für Ostersonntag und Pfingstsonntag	1426

#### Verfahrensrecht

BAG	05. 08. 2021 – 5 AZR 121/21	Anforderungen an wirksame Revision und Begründung	1431
-----	-----------------------------	---	------

20. NZA-Jahrestagung am 29./30. Oktober 2021 in Frankfurt a. M. & Live-Stream

[www.nza.de](http://www.nza.de)

10.21  
20. Jahrgang  
Oktober 2021  
Seiten 413–464

www.ZESARdigital.de

## Zeitschrift für europäisches Sozial- und Arbeitsrecht

### Herausgeber:

*Prof. Dr. Ulrich Becker*  
Max-Planck-Institut München

*Prof. Dr. Dr. h. c. Eberhard Eichenhofer*  
Berlin

*Prof. Dr. Maximilian Fuchs*  
Regensburg

*Prof. Dr. Franz Marhold*  
Wirtschaftsuniversität Wien

*Prof. Dr. Hartmut Oetker*  
Christian-Albrechts-Universität zu Kiel

*Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis*  
Universität zu Köln

*Prof. Dr. Reinhard Resch*  
Johannes Kepler Universität Linz

*Prof. Dr. Adam Sagan*  
Universität Bayreuth

*Prof. Dr. Gregor Thüsing*  
Rheinische Friedrichs-Wilhelms-  
Universität Bonn

*Ilka Wölfle, LL.M.*  
Europavertretung der deutschen  
Sozialversicherung, Brüssel

### EU-Agenda

Nachrichten zum europäischen Sozial- und  
Arbeitsrecht

### Aufsätze

*E. Eichenhofer*  
Kurzarbeit in der COVID-19-Pandemie und  
Urlaubsanspruch

*T. v. Roetteken*  
Quoten und Bestenauslese

*W. Gagawczuk*  
Der allgemeine Kündigungsschutz in Österreich und  
Deutschland – ein Vergleich

*N. Thoma*  
Von partnerschaftlicher Aufteilung der Sorgearbeit  
zur geschlechtergerechten Erwerbsteilhabe  
und umgekehrt

### Vorlagen an den EuGH

BAG  
Urlaubsansprüche / Verjährung  
(*Anm. C. Schneider*)

### Rechtsprechung

EuGH, Rentenzulage wegen Mutterschaft/  
Vorzeitiger Eintritt in den Ruhestand  
(*Anm. R. A. Achleitner*)

EuGH, Arbeitsuche / Fristen bei der Stellensuche  
(*Anm. L. Bittner*)

## Inhalt

<b>EDITORIAL</b>	Prof. Dr. Adam Sagan	
<b>EU-AGENDA</b>		
Kommission	Bericht zu transparenten und vorhersehbaren Arbeitsbedingungen veröffentlicht _____	413
	Klimaschutzprogramm „Fit for 55“ _____	413
Aus den Mitgliedstaaten	Österreich vor der Erhöhung der Regelaltersgrenze von Frauen _____	414
<b>AUFSÄTZE</b>		
	<i>Prof. Dr. Dr. h. c. Eberhard Eichenhofer</i> Kurzarbeit in der COVID-19-Pandemie und Urlaubsanspruch _____	415
	<i>Dr. Torsten von Roetteken</i> Quoten und Bestenauslese _____	421
	<i>Walter Gagawczuk</i> Der allgemeine Kündigungsschutz in Österreich und Deutschland – ein Vergleich _____	430
	<i>Nicole Thoma</i> Von partnerschaftlicher Aufteilung der Sorgearbeit zur geschlechtergerechten Erwerbsteilhabe und umgekehrt _____	441
<b>VORLAGEN AN DEN EUGH Arbeitsrecht</b>	Bundesarbeitsgericht Urlaubsansprüche/Verjährung <i>Anmerkung von Christopher Schneider, Bayreuth</i> _____	448
<b>RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN</b>		
Sozialpolitik	<i>Rentenzulage wegen Mutterschaft/Vorzeitiger Eintritt in den Ruhestand</i> RL 79/7/EWG Urteil des EuGH vom 12. 5. 2021, Rs. C-130/20 (YJ ./ Instituto Nacional de la Seguridad Social) (INSS) – ECLI:EU:C:2021:381 – <i>Anmerkung von Dr. Ranjana Andrea Achleitner, Linz</i> _____	452
Freizügigkeit	<i>Arbeitsuche/Fristen bei der Stellensuche</i> RL 2004/38 EG Urteil des EuGH vom 17. 12. 2020, Rs. C-710/19 (G.M.A. ./ État belge), ECLI:EU:C:2020:1037 – <i>Anmerkung von Dr. Lydia Bittner, Essen</i> _____	457
<b>VERHANDLUNGEN VOR DEM EUGH</b>	_____	V
<b>GESAMTSCHAU</b>	_____	VI

# EuZA Europäische Zeitschrift für Arbeitsrecht

EJLL European Journal of

**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

**4/2021**

**D3-Z260**

<i>Abbo Junker</i> Deutsches Tarifrecht im internationalen Vergleich	381
<i>Leonardo Battista</i> Social security for self-employed workers – Between Universalism and Selectivity	383
<i>Sebastian Kolbe/Oliver Helmbold</i> Einsatzarbeit und Leiharbeitsrichtlinie	406
<i>Rut Steinhauser/Simona Kreis</i> Die Umsetzung der EU-Whistleblower-Richtlinie als Herausforderung für Gesetzgeber und Unternehmen	422
<i>Monika Flößer</i> Laienbeteiligung an den englischen Employment Tribunals	443
<i>Stephan Pötters/Marco Hansen</i> Fluggastrechte als Mittel des Arbeitskampfs? – Urteil des EUGH	450
<i>Sarah Häußinger</i> EGMR versus EuGH: Diskriminierung von schwangeren Arbeitnehmerinnen – Urteil des EGMR	458
<i>Abbo Junker</i> Flugbegleiter aus Indien – Anwendbares Recht und Eingriffs- normen in Bordarbeitsverhältnissen der zivilen Luftfahrt – Urteil des BAG	468
<i>Buchbesprechung</i>	499

Herausgegeben von  
Martin Franzen  
Felix Hartmann  
Abbo Junker  
Sebastian Krebber  
Volker Rieble  
Monika Schlachter

**Verlag C.H.BECK**



M750202104

## Inhaltsverzeichnis

### Editorial

*Abbo Junker*: Deutsches Tarifrecht im internationalen Vergleich.....381

### Aufsätze

*Leonardo Battista*: Social security for self-employed workers – Between Universalism and Selectivity .....383

*Sebastian Kolbe/Oliver Helmbold*: Einsatzarbeit und Leiharbeitsrichtlinie .....406

*Rut Steinhauser/Simona Kreis*: Die Umsetzung der EU-Whistleblower-Richtlinie als Herausforderung für Gesetzgeber und Unternehmen .....422

*Monika Flößer*: Laienbeteiligung an den englischen Employment Tribunals.....443

### Entscheidungsanmerkungen

#### Europäischer Gerichtshof

*Stephan Pöppers/Marco Hansen*: Fluggastrechte als Mittel des Arbeitskampfs? – Urteil des Europäischen Gerichtshofs vom 23.3.2021 (Rechtssache Airhelp) .....450

#### Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte

*Sarah Häußinger*: EGMR versus EuGH: Diskriminierung von schwangeren Arbeitnehmerinnen – Urteil des Europäischen Gerichtshofs für Menschenrechte vom 20.10.2020 (Rechtssache Napotnik/Rumänien) .....458

#### Nationale Gerichte

*Abbo Junker*: Flugbegleiter aus Indien – Anwendbares Recht und Eingriffsnormen in Bordarbeitsverhältnissen der zivilen Luftfahrt – Urteil des Bundesarbeitsgerichts vom 7.5.2020 .....468

*Alexander Bömer*: Verstoß einer tarifvertraglichen Regelung von Nachtarbeitszuschlägen gegen den allgemeinen Gleichheitssatz aus Art. 20 Grundrechtecharta? – Vorlagebeschluss und Parallelverfahren des Bundesarbeitsgerichts vom 9.12.2020 .....479

## IV

## Nationale Gerichte – Im Fokus

Vereinigtes Königreich: Keine Durchsetzbarkeit des Anspruchs auf Wiedereinstellung nach ungerechtfertigter Kündigung – Voraussetzungen des Anspruchs auf Wiedereinstellung nach ungerechtfertigter Kündigung ( <i>Abbo Junker</i> ) – Diskriminierung aufgrund des Geschlechts bei der Elternzeit ( <i>Maria-Teresa Kratzer</i> ) – Anscheinsbeweis für indirekte Altersdiskriminierung – Arbeitnehmereigenschaft von Fahrradkurieren ( <i>Sabrina Link</i> ) – Ausfallhaftung für Betriebsrenten in der Insolvenz ( <i>Wencke Salmen</i> ) .....	492
Frankreich: Wirtschaftliche Kündigungen nach Fehlverhalten des Arbeitgebers ( <i>Miriam Engler</i> ) .....	498

**Buchbesprechung**

<i>Karl Riesenhuber</i> : Europäisches Arbeitsrecht ( <i>Abbo Junker</i> ) .....	499
--	-----

# StV

# STRAFVERTEIDIGER

# 40 JAHRE StV

## REDAKTION

RA Prof. Dr. Björn Gercke  
Prof. Dr. Matthias Jahn  
RA Prof. Dr. Helmut Pollähne  
Jun.-Prof. Dr. Dominik Brodowski  
RA In Lea Voigt

## Heft 11

November 2021  
Seiten 697 – 764  
41. Jahrgang  
Art.-Nr. 08100111  
PVSt 20232

## AUS DEM INHALT

### Bundesgerichtshof

Geldbuße gegen Gesamtrechtsnachfolger  
(Un-)Vermeidbarkeit eines Verbotsirrtums  
**T. Zimmermann**

Vorenthalten/Veruntreuen von Arbeitsentgelt: Tatbeendigung und nachträgliche Gesamtstrafenbildung  
**Hütwohl**

Einziehung

Kriminelle Vereinigung bei Wirtschaftsstraftaten

Untreue bei Aufgabendelegation; Betrug durch Unterlassen

Sicherungseinziehung

Verjährung bei § 266a StGB

Vermögensschaden bei Rückzahlungsansprüchen

Vermögensschaden bei (bloßer) »Vertragsuntreue«?

Subventionserheblichkeit

Vermögensschaden bei Leistungen auf nicht fällige Forderungen

Vermögensbetreuungspflicht eines Kassenarztes

Anwendungsbereich der Korruptionsdelikte bei noch nicht ausgeübtem Amt

Kriegswaffenkontrollgesetz; Einziehung  
**Kirsch**

Unerlaubtes Betreiben von Bankgeschäften

Strafbare Verletzung von Gemeinschaftsmarken



### Oberlandesgerichte Saarbrücken

Anforderungen an Gründe eines Bußgeldurteils; Tateinheit; prozessuale Tat  
Tägliches Geldwäscheobjekt

### Landgerichte

#### Köln

Zuständigkeit des LG in Umfangssachen

#### Wiesbaden

Konkurrenzen bei Steuerhinterziehung und Betrug (»cum-ex«)

### Aufsätze

#### Matthias Dann

Vorfeld-Verteidigung und die beschuldigtenähnliche Stellung von Unternehmen

#### Daniel Travers/Max Schwerdtfeger

Verwendung von Erkenntnissen aus Ermittlungsakten und ihre Weitergabe an Dritte durch den Unternehmensverteidiger: Reichweite der Beschränkungsregelung des § 32f Abs. 5 StPO

12 x 12 = 40

40 Jahre StV: 12 Strafverteidigerinnen und Strafverteidiger

#### Imme Roxin

### Rezensionen

#### Thomas Hillenkamp

Sophie Härtl-Meißner, Die tätige Reue im deutschen und österreichischen Strafrecht. Eine rechtsvergleichende Betrachtung und ein Ausblick auf Reformmöglichkeiten

#### Mathias Prierer

Markus Busch/Elisa Hoven/Mark Pieth/Markus Rübenthal, Antikorruptions-Compliance

Carl Heymanns Verlag

Editorial  
Impressum

I  
V

#### Entscheidungen

#### Verfahrensrecht

BGH 6 StR 115/20 v. 26.08.2020 Konkurrenzen bei (Massen-)Betrug (Ls)	697
BGH 1 StR 140/20 v. 16.09.2020 Schätzung im Strafverfahren (Ls)	697
BGH 1 StR 328/19 v. 11.11.2020 Einziehung und Verjährung (Ls)	697
BGH 6 StR 452/20 v. 23.03.2021 Geldbuße gegen Gesamtrechtsnachfolger	697
OLG Saarbrücken Ss BS 57/2020 (20/20 OWi) v. 08.10.2020 Anforderungen an Gründe eines Bußgeldurteils; Tateinheit; prozessuale Tat (Ls)	699
LG Köln 116 Kls 12/19 v. 21.10.2020 Zuständigkeit des LG in Umfangssachen	699

#### Strafrecht

BVerfG 2 BvL 8/19 v. 10.02.2021 Vermögensabschöpfung (Ls)	701	BGH 5 StR 43/20 v. 04.03.2020 Anforderungen an Feststellungen bei Einziehung (Ls)	709
BGH 2 StR 246/20 v. 18.11.2020 (Un-)Vermeidbarkeit eines Verbotsirrtums m. Anm. <i>T. Zimmermann</i>	701	BGH 1 StR 675/18 v. 01.06.2021 Erweiterte Einziehung (Ls)	709
BGH 5 StR 41/20 v. 17.03.2021 Vorenthalten/Veruntreuen von Arbeitsentgelt; Tatbeendigung und nachträgliche Gesamtstrafenbildung m. Anm. <i>Hütwohl</i>	706	BGH 5 StR 447/20 v. 04.03.2021 Erweiterte Einziehung (Ls)	710
BGH 1 StR 139/21 v. 19.05.2021 Einziehung bei einem Organ einer Gesellschaft (Ls)	707	BGH 6 StR 258/20 v. 03.11.2020 Taugliche Zugriffsobjekte der erweiterten Einziehung (Ls)	710
BGH 1 StR 28/21 v. 25.03.2021 Einziehung und (Umsatz-)Steuerhinterziehung (Ls)	708	BGH 5 StR 165/20 v. 14.10.2020 Anforderungen an Feststellungen bei erweiterter Einziehung (Ls)	710
BGH 1 StR 13/21 v. 24.03.2021 Einziehung gegen ein Organ (Ls)	708	BGH 2 StR 440/20 v. 04.03.2021 Anforderungen an Feststellungen bei erweiterter Einziehung (Ls)	710
BGH 1 StR 272/20 v. 10.03.2021 Einziehung bei Steuerhinterziehung (Ls)	708	BGH 3 StR 364/19 v. 28.05.2020 Einziehung von Wertersatz	710
BGH 1 StR 487/20 v. 09.03.2021 Einziehung eines Erbanteils (Ls)	708	BGH 4 StR 387/20 v. 19.11.2020 Aufwendungen bei Einziehung (Ls)	713
BGH 1 StR 455/20 v. 13.01.2021 Einziehung bei Mittäterschaft (Ls)	708	BGH 4 StR 1/21 v. 11.05.2021 Einziehung und Strafzumessung (Ls)	713
BGH 6 StR 386/20 v. 16.12.2020 Wertbestimmung bei Einziehung (Ls)	709	BGH 4 StR 366/20 v. 02.03.2021 Sicherheitseinziehung	713
BGH 2 StR 32/20 v. 04.11.2020 Einziehung bei Marktmanipulation (Ls)	709	BGH 1 StR 127/20 v. 24.02.2021 Einziehung von Tatmitteln (Ls)	714
BGH 1 StR 198/20 v. 06.08.2020 Einziehung bei Umsatzsteuerhinterziehung (Ls)	709	BGH 4 StR 422/20 v. 02.12.2020 Einziehung und Strafzumessung (Ls)	714
BGH 2 StR 46/20 v. 15.07.2020 Einziehung bei mehreren Tatbeteiligten (Ls)	709	BGH 4 StR 214/20 v. 20.10.2020 Strafzumessung und Einziehung (Ls)	714
		BGH 1 StR 314/20 v. 07.06.2021 Unterbrechungswirkung durch Durchsuchungsbeschluss (Ls)	714
		BGH 3 StR 21/21 v. 02.06.2021 Kriminelle Vereinigung bei Wirtschaftsstraftaten	714
		BGH 6 StR 282/20 v. 14.07.2021 Untreue bei Aufgabendelegation; Betrug durch Unterlassen	716
		BGH 1 StR 496/20 v. 19.05.2021 Vermögensschaden bei Rückzahlungsansprüchen	721
		BGH 2 StR 398/19 v. 19.05.2020 Schadensfeststellung bei Kunstwerken mit gefälschter Provenienz (Ls)	722
		BGH 1 StR 6/21 v. 23.02.2021 Vermögensschaden bei (bloßer) »Vertragsuntreue«?	723
		BGH 5 StR 558/19 v. 19.08.2020 Abrechnungsbetrug (Ls)	725
		BGH 1 StR 344/20 v. 29.10.2020 Gewerbsmäßigkeit (Ls)	725
		BGH 6 StR 137/21 v. 04.05.2021 Subventionserheblichkeit	725
		BGH 5 StR 481/20 v. 08.06.2021 Vermögensschaden bei Leistungen auf nicht fällige Forderungen	726

BGH 1 StR 144/20 v. 18.05.2021 Untreue durch Spende; Sparsamkeitsgebot für »Kommunalunternehmen« (Ls)	727	OLG Saarbrücken 4 Ws 53/21 v. 26.05.2021 Taugliches Geldwäscheobjekt	741
BGH 4 StR 350/20 v. 11.05.2021 Vermögensbetreuungspflicht eines Kassenarztes	727	LG Wiesbaden 6 Kls – 1111 Js 18753/21 v. 01.09.2021 Konkurrenzen bei Steuerhinterziehung und Betrug (»cum-ex«)	742
BGH 3 StR 628/19 v. 27.01.2021 Untreue bei Kreditvergabe (Ls)	729	<b>Aufsätze</b>	
BGH 3 StR 403/19 v. 17.12.2020 Unternehmerisches Handeln; Sparsamkeitsgebot (Ls)	729	Vorfeld-Verteidigung und die beschuldigtenähnliche Stellung von Unternehmen	743
BGH 5 StR 553/19 v. 24.11.2021 Untreue und haushaltsrechtliches Sparsamkeitsgebot (Ls)	730	Matthias Dann	
BGH 6 StR 224/20 v. 16.12.2020 Beihilfe zur Untreue (Ls)	730	Verwendung von Erkenntnissen aus Ermittlungsakten und ihre Weitergabe an Dritte durch den Unter- nehmensverteidiger: Reichweite der Beschränkungs- regelung des § 32f Abs. 5 StPO	750
BGH 1 StR 58/19 v. 01.09.2020 Verjährung bei § 266a StGB	730	Daniel Travers/Max Schwerdtfeger	
BGH 2 StR 317/19 v. 18.11.2020 Diensthandlung und Dienstaussübung (Ls)	733	<b>12 x 12 = 40</b>	
BGH 6 StR 119/21 v. 01.06.2021 Anwendungsbereich der Korruptionsdelikte bei noch nicht ausgeübtem Amt	733	40 Jahre StV: 12 Strafverteidigerinnen und Strafverteidiger	757
BGH 2 StR 72/20 v. 21.10.2020 Bestechung (Ls)	735	Imme Roxin	
BGH 2 StR 137/20 v. 03.02.2021 Bestechlichkeit (Ls)	735	<b>Rezensionen</b>	
BGH 1 StR 60/21 v. 06.04.2021 Vollendung von Steuerhinterziehung bei Veranlagungssteuern (Ls)	735	Sophie Härtl-Meißner, Die tätige Reue im deutschen und österreichischen Strafrecht. Eine rechtsvergleichende Betrachtung und ein Ausblick auf Reformmöglichkeiten	759
BGH 1 StR 521/20 v. 11.03.2021 Schätzungen im Strafverfahren (Ls)	735	Thomas Hillenkamp	
BGH 1 StR 148/20 v. 27.10.2020 Tatvollendung bei (Umsatz-)Steuerhinterziehung (Ls)	736	Markus Busch/Elisa Hoven/Mark Pieth/Markus Rübenstahl, Antikorruptions-Compliance	762
BGH 3 StR 474/19 v. 30.03.2021 Kriegswaffenkontrollgesetz; Einziehung (Ls) m. Anm. <i>Kirsch</i>	736	Mathias Prierer	
BGH 2 StR 55/20 v. 23.09.2020 Unerlaubtes Betreiben von Bankgeschäften	738	<b>Zeitschriften</b>	
BGH 3 StR 225/20 v. 21.04.2021 Strafbare Verletzung von Gemeinschaftsmarken	739	Auslese wichtiger Fachzeitschriftenbeiträge	764

## Vorschau

### Aus dem Inhalt der nächsten Hefte von StV und StV-S:

**Matthias Rahmlow/Christopher Wenserski** Das Erlöschen des Anspruchs bei der Einziehung (§ 73e Abs. 1 StGB) bei der Haftung mehrerer;  
**Lorenz Bode/Jan Fährmann/Julian Knop/Jana Sophie Lanio** Corona im Strafvollzug als rechtliche Herausforderung; **Hans Kudlich/Florian Nicolai** Wir lesen was, was Du nicht siehst – Fehlende Bescheidung eines Widerspruchs gegen die Anordnung des Selbstleseverfahrens; **Alexander Bleckat** Die Beschuldigtenvernehmung nach neuem Recht;  
**Mario Bachmann** BGH, Urt. v. 30.06.2020 – 3 StR 377/18 (§ 105 Abs. 3 S. 2 JGG bei versuchtem Mord; Teilverzicht auf das Verwertungsverbot des § 252 StPO); **Jes Meyer-Lohkamp** BGH, Urt. v. 11.11.2020 – 5 StR 197/20 (Bescheidung des Widerspruchs gegen Anordnung des Selbstleseverfahrens); **Tilman Reichling/Laura Borgel** OLG Brandenburg, Beschl. v. 04.11.2020 – Ws 135/20 (Besetzungseinschub nach § 222b StPO); **Klaus-Ulrich Ventzke** BGH, Beschl. v.

16.09.2020 – 5 StR 314/20 (Beweisverwertungsverbot nach § 51 BZRG); **Lorenz Leitmeier** OLG Oldenburg, Beschl. v. 30.10.2020 – 1 Ws 362/20 (»Schweigeminute« vor Hauptverhandlungsbeginn); **Jan Dehne-Niemann** BGH, Beschl. v. 21.01.2021 – 2 StR 280/20 (Aussetzung der Verhängung von Erziehungsjugendstrafe); **Hao-Hao Wu** BVerfG, Beschl. v. 29.04.2021 – 2 BvR 1543/20 (Ausdrückliche Zustimmung bei Verständigung); **Ulrich Eisenberg** BGH, Beschl. v. 20.01.2021 – GSSt 2/20 (Einziehung im Jugendstrafverfahren); **Sarah Zink** BGH, Beschl. v. 04.06.2021 – 2 BGs 254/21 (Pflichtverteidigerbestellung im Ermittlungsverfahren);

**Sebastian Felz** Thomas Wilrich, Arbeitsschutz-Strafrecht. Haftung für fahrlässige Arbeitsunfälle: Sicherheitsverantwortung, Sorgfaltspflichten und Schuld; **René Börner** Julia Vorländer, Die Neufassung des § 136 Abs. 4 StPO.

Die Homepage der *Strafverteidiger* erreichen Sie unter folgender Adresse: [stv-online.de](http://stv-online.de).  
Die Online-Version des StV finden Sie auf [wolterskluwer-online.de](http://wolterskluwer-online.de).

# Straf

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z270

# Strafverteidiger Forum

Heft 10 Oktober 2021

G 26104

www.ag-strafrecht.de

## Aufsätze

*Burhoff*, „Fortentwicklung der StPO“ – Änderungen in der StPO 2021

*Gehrmann/Klaas*, Aus den Augen, aus dem Sinn? Datenschutzrechtliche Anforderungen an polizeiliche Informationssysteme und ihre Auswirkungen auf die Verteidigerpraxis

*Riemann-Uwer*, Das Akteneinsichtsrecht des Nebenklägers unter Berücksichtigung von § 19 Abs. 2 S. 2 BORA

*Henckel*, Rechtswidrige Gewährung von Akteneinsicht an Dritte – Folgen und effektiver nachträglicher Rechtsschutz

## Entscheidungen

KG: Die von französischen Ermittlungsbehörden erhobenen Daten der mit EncroChat-Mobiltelefonen geführten Kommunikation unterliegen in einem deutschen Strafverfahren keinem Beweisverwertungsverbot

OLG Braunschweig: Ein rekonstruiertes Urteil tritt nur dann an die Stelle des Originals, wenn der iudex a quo die Übereinstimmung mit der ursprünglichen Urkunde durch Unterschrift bestätigt

LG Nürnberg-Fürth: Tritt der zustellungsbevollmächtigte Polizeibeamte in den Ruhestand, erstreckt sich die Zustellungsvollmacht nicht auf seinen Nachfolger

OLG Köln: Anforderungen an den Nachweis der Vertretungsmacht des Verteidigers i.S.v. § 329 Abs. 2 StPO

BGH: Ein übergeordnetes gemeinsames Interesse erfordert mehr als das bloße Zusammentreffen von mehreren (wenn auch ähnlichen) Einzelinteressen

Pfälzisches OLG Zweibrücken: Die nicht nur kurzfristige Überlastung eines Gerichts kann niemals Grund für die Anordnung der Haftfortdauer sein

## Herausgeber

RA Prof. Dr. Heiko Ahlbrecht

RA Dr. Stephan Beukelmann

RAin Dr. Julia Exner-Kuhn

RAin Dr. Ines Kilian

RA Dr. Dirk Lammer

RA Prof. Dr. Werner Leitner

RAin Sonka Mehner

RA Jes Meyer-Lohkamp

RA Dr. Panos Pananis

RA Christof Püschel

RA Dr. Christian Rode

und die

Arbeitsgemeinschaft

Strafrecht des DAV

## Redaktion

RA Dr. Stephan Beukelmann

RA Prof. Dr. Olaf Hohmann

RAin Dr. Ines Kilian

RA Dr. Dirk Lammer

RA Michael Rosenthal

## Schriftleitung

RA Dr. Stephan Beukelmann

RA Prof. Dr. Olaf Hohmann



DeutscherAnwaltVerlag

**Aktuell**

*Schriever*, Europa im Überblick

397

**Aufsätze**

*Burhoff*, „Fortentwicklung der StPO“ – Änderungen in der StPO 2021

398

*Gehrmann/Klaas*, Aus den Augen, aus dem Sinn? Datenschutzrechtliche Anforderungen an polizeiliche Informationssysteme und ihre Auswirkungen auf die Verteidigerpraxis

408

*Riemann-Uwer*, Das Akteneinsichtsrecht des Nebenklägers unter Berücksichtigung von § 19 Abs. 2 S. 2 BORA

414

*Henckel*, Rechtswidrige Gewährung von Akteneinsicht an Dritte – Folgen und effektiver nachträglicher Rechtsschutz

418

**Entscheidungen****Verfahrensrecht**

StPO § 100e Abs. 6; IRG § 91g Abs. 6; BtMG § 29a: Die von französischen Ermittlungsbehörden erhobenen Daten der mit EncroChat-Mobiltelefonen geführten Kommunikation unterliegen in einem deutschen Strafverfahren keinem Beweisverwertungsverbot

KG, Beschl. v. 30.8.2021 – 2 Ws 79/21

424

StPO § 140 Abs. 2; VO (EG) 883/2004 Art. 68: Notwendige Verteidigung bei Steuerhinterziehung beim Kindergeldbezug

LG Nürnberg-Fürth, Beschl. v. 23.7.2021 – 12 Qs 45/21

427

StPO § 243 Abs. 4 S. 2: Anforderungen an eine Rüge der Verletzung der Mitteilungspflicht

BGH, Beschl. v. 2.6.2021 – 1 StR 44/21

428

StPO § 275: Ein rekonstruiertes Urteil tritt nur dann an die Stelle des Originals, wenn der iudex a quo die Übereinstimmung mit der ursprünglichen Urkunde durch Unterschrift bestätigt

OLG Braunschweig, Beschl. v. 18.8.2021 – 1 Ss 41/21

429

StPO §§ 311 Abs. 2, 35 Abs. 2 S. 1: Tritt der zustellungsbevollmächtigte Polizeibeamte in den Ruhestand, erstreckt sich die Zustellungsvollmacht nicht auf seinen Nachfolger

LG Nürnberg-Fürth, Beschl. v. 23.8.2021 – 12 Qs 57/21

429

StPO § 329 Abs. 2: Zu den Anforderungen an den Nachweis der Vertretungsmacht des Verteidigers i.S.v. § 329 Abs. 2 StPO

OLG Köln, Beschl. v. 9.7.2021 – III-1 RVs 121/21

431

OWiG §§ 74 Abs. 4, 46: Entscheidung über eine sofortige Beschwerde gegen einen den Wiedereinsatzantrag gem. § 74 Abs. 4 OWiG verwerfenden Beschluss

OLG Naumburg, Beschl. v. 10.2.2021 – 1 Ws 8/21

433

StrEG § 9 Abs. 1 S. 4; StPO § 37 Abs. 1; ZPO § 189: Keine Heilung des Zustellungsmangels durch spätere Akteneinsicht des Verteidigers, wenn die Einstellungsverfügung nicht zugestellt worden ist

LG Nürnberg-Fürth, Beschl. v. 24.8.2021 – 12 Qs 58/21

433

**Materielles Strafrecht/Strafrechtliche Nebengebiete**

StGB § 129 Abs. 2: Ein übergeordnetes gemeinsames Interesse erfordert mehr als das bloße Zusammentreffen von mehreren (wenn auch ähnlichen) Einzelinteressen

BGH, Urt. v. 2.6.2021 – 3 StR 21/21 (LG Köln)

434

**Strafvollstreckung/Strafvollzug**

StPO § 120 Abs. 1: Die nicht nur kurzfristige Überlastung eines Gerichts kann niemals Grund für die Anordnung der Haftfortdauer sein

Pfälzisches OLG Zweibrücken, Beschl. v. 26.1.2021 – 1 Ws 188/21; 1 Ws 202/21

438

**Gebühren- und Kostenrecht**

StPO § 467a Abs. 1: Ist der Strafbefehlsantrag von der StA zurückgenommen worden, sind auf entsprechenden Antrag des Angekl seine notwendigen Auslagen der Staatskasse aufzuerlegen

AG Pforzheim, Beschl. v. 25.8.2021 – 7 Cs 98 Js 2143/20

440

# NVwZ

# Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

40 JAHRE R 1284

WU  
D3-Z135  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen  
Wochenschrift

herausgegeben von  
Prof. Dr. Martin Burgi  
Prof. Dr. Christian Calliess  
Dr. Josef Christ  
Prof. Dr. Klaus-Peter Dolde  
Dr. Frank Fellenberg  
Prof. Dr. Andreas Heusch  
Prof. Dr. Thomas Mayen  
Prof. Dr. Hubert Meyer  
Prof. Dr. Janbernd Oebbecke  
Prof. Dr. Joachim Scherer  
Dr. Heribert Schmitz  
Prof. Dr. Friedrich Schoch  
Dr. Thomas Schröer  
Prof. Dr. Rudolf Streinz

[www.nvwz.de](http://www.nvwz.de)

## Aus dem Inhalt

- A. Sangs*  
Die Änderungen des Infektionsschutzgesetzes  
und das Fragerecht der Arbeitgeber nach dem  
COVID-19-Status der Beschäftigten 1481
- A. Leisner-Egensperger*  
Das Konnexitätsprinzip im verfassungsrechtlichen  
Ländervergleich 1487
- F. Grischek*  
Entscheidungen des EuGH im Asylrecht als nachträg-  
liche Änderung der Rechtslage iSd § 51 I Nr. 1 VwVfG 1492
- E. Nöcker*  
Die Whistleblower-Richtlinie – Vom „Verräter“  
zum Garanten für Rechtsstaatlichkeit? 1497
- A. Epiney*  
Die Rechtsprechung des EuGH im Jahr 2020 – Teil 2 1503
- M. Kloepfer*  
Rücktritt wegen Verfassungsverstoßes? 1513
- P. L. Göbel*  
Konstituierung einer Fraktion in der hessischen  
Gemeindevertretung unter Pandemiebedingungen 1516
- K. H. Discher/M. Adler*  
Aktuelle Entwicklungen im Zweckentfremdungsrecht 1520
- BVerwG*  
NABEG – Recht des Ausbaues von Energieleitungen  
(Anm. B. Kümpfer) 1536
- BVerwG*  
Beweislast bei der Rücknahme der Anerkennung  
von Dienstunfallfolgen (Anm. M. Stuttmann) 1546
- OVG Lüneburg*  
Abgrenzung der Bebauung von Innen- und Außen-  
bereich – Außenbereichsfinger (Anm. J. Hyckel) 1558



C.H. BECK

## 20/2021

15. Oktober 2021  
40. Jahrgang S. 1481–1560



2750202120

# Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

Schriftleitung: Rechtsanwalt Professor Dr. Achim Schunder und  
Rechtsanwältin Dr. Christiane Prause  
Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a. M.

20 2021

## Inhalt

### Aufsätze

*André Sangs*  
Die Änderungen des Infektionsschutzgesetzes und das Fragerecht der Arbeitgeber nach dem COVID-19-Status der Beschäftigten 1481

*Anna Leisner-Egensperger*  
Das Konnexitätsprinzip im verfassungsrechtlichen Ländervergleich 1487

*Friederike Grischek*  
Entscheidungen des EuGH im Asylrecht als nachträgliche Änderung der Rechtslage iSd § 51 I Nr. 1 VwVfG 1492

*Elena Nöcker*  
Die Whistleblower-Richtlinie – Vom „Verräter“ zum Garanten für Rechtsstaatlichkeit? 1497

### Berichte

*Astrid Epiney*  
Die Rechtsprechung des EuGH im Jahr 2020: Unionsbürgerschaft, Diskriminierungsverbot, Grundfreiheiten und Gleichstellungsrecht 1503

### Kurze Beiträge

*Michael Kloepfer*  
Rücktritt wegen Verfassungsverstoßes? – Überlegungen zur Verfassungswidrigkeit des Berliner Mietendeckels 1513

*Patrice Leon Göbel*  
Konstituierung einer Fraktion in der hessischen Gemeindevertretung unter Pandemiebedingungen 1516

*Konrad H. J. Discher/Michele Adler*  
Aktuelle Entwicklungen im Zweckentfremdungsrecht 1520

### Buchbesprechungen

F. Wollenschläger, Europäischer Freizügigkeitsraum – Unionsbürgerschaft und Migrationsrecht (*Andreas Dietz*) 1524

### Rechtsprechung

BVerfG 20. 7.21 – 2 BvF 1/21 Eilantrag zum Bundeswahlgesetzänderungsgesetz abgelehnt 1525

BVerfG 25. 3.21 – 2 BvL 5/20 Gesetz zur Mietenbegrenzung im Wohnungswesen in Berlin nichtig (Ls.) 1536

BVerwG 29. 7.21 – 4 VR 8/20 NABEG – Recht des Ausbaues von Energieleitungen 1536

Anm. *Boas Kümpfer* 1540

BVerwG	26. 4.21 – 10 C 1/20	Auskunftsanspruch gegen kommunales Verkehrsunternehmen	1543
BVerwG	6. 5.21 – 2 C 10/20	Beweislast bei der Rücknahme der Anerkennung von Dienstunfallfolgen Anm. <i>Martin Stuttmann</i>	1546 1549
BVerwG	7. 1.21 – 2 VR 4/20	Herabsetzung bzw. Steigerung von Noten einer dienstlichen Beurteilung	1551
BVerwG	2. 6.21 – 5 BN 1/21	Normenkontrolle betr. wohnungsrechtliche Zweckentfremdungssatzung	1554
BVerwG	1. 7.21 – 4 BN 64/20	Festsetzung von durch Bebauung freizuhaltender Flächen	1557
OVG Lüneburg	4. 6.21 – 1 LA 145/20	Abgrenzung der Bebauung von Innen- und Außenbereich Anm. <i>Jonas Hyckel</i>	1558 1559
BGH	15. 7.21 – VZB 130/19	Einstweilige Zwangsversteigerungseinstellung bei Vollstreckung aus VA (I.S.)	1560



## NVwZ aktuell

In eigener Sache, Entscheidung des Monats, NVwZ-RR	VII
NJW, Rechtsprechung in Pressemitteilungen	VIII
Rechtsprechung in Leitsätzen	IX
Kurz berichtet, EU-Nachrichten, Personalien und Veranstaltungen	X

ISSN 0721-880X

### NVwZ – Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

**Schriftleitung und Verlagsredaktion:**  
Rechtsanwalt Professor *Dr. Achim Schunder* (verantwortlich für den Textteil) und Rechtsanwältin *Dr. Christiane Prause*.

Beethovenstraße 7 b, 60325 Frankfurt a.M., Postanschrift: Postfach 11 02 41, 60037 Frankfurt a.M., Telefon: (0 69) 75 60 91-0, Telefax: (0 69) 75 60 91-49.  
E-Mail: NVwZ@beck-frankfurt.de, Internet: www.nvwz.de.

**Manuskripte:** Manuskripte sind an die Redaktion zu senden. Der Verlag haftet nicht für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigelegt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss schriftlich erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag C.H.BECK an seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen

Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

**Urheber- und Verlagsrechte:** Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, denn diese sind geschützt, soweit sie vom Einsender oder von der Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch gegenüber Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlags in irgendeiner Form vervielfältigt, verbreitet oder öffentlich wiedergegeben oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden.

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München.  
Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589.  
Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81

89-609, Telefax (0 89) 3 81 89-589, E-Mail: anzeigen@beck.de  
Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Mehling*.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-3 98, Postbank München IBAN: DE2 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

**Erscheinungsweise:** Zweimal monatlich. Kombinationsbezug NVwZ mit zweimal monatlichem Beiheft (Nebenblatt) NVwZ-Rechtsprechungs-Report Verwaltungsrecht.

**Bezugspreise 2021:** NVwZ ohne NVwZ-RR: jährlich € 357,- (inkl. MwSt.); **Vorzugspreis** für NJW-Bezieher: jährlich € 313,- (inkl. MwSt.); Einzelheft: NVwZ € 19,- (inkl. MwSt.); NVwZ mit NVwZ-RR: jährlich € 565,- (inkl. MwSt.); **Vorzugspreis** NJW-Bezieher jährlich € 495,- (inkl. MwSt.); Einzelheft NVwZ m. RR € 29,- (inkl. MwSt.). Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

Jahrestitellei und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

Versandkosten jeweils zuzüglich.

**Bestellungen** über jede Buchhandlung und beim Verlag.

**KundenServiceCenter:**  
Telefon: (0 89) 3 81 89-750,  
Telefax: (0 89) 3 81 89-358.  
E-Mail: kundenservice@beck.de

**Abbestellungen** müssen 6 Wochen vor Jahresschluss erfolgen.

**Adressenänderungen:** Teilen Sie uns rechtzeitig Ihre Adressenänderungen mit. Dabei geben Sie bitte neben dem Titel der Zeitschrift die neue und die alte Adresse an.

Hinweis gemäß § 7 Abs. 5 der Postdienste-Datenschutzverordnung: Bei Anschriftenänderung des Beziehers kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeantrag gestellt ist. Hiergegen kann der Bezieher innerhalb von 14 Tagen nach Erscheinen dieses Heftes beim Verlag widersprechen.

Druck: Druckerei Himmer GmbH, Steinerne Furt 95, 86167 Augsburg.



OKTOBER 2021

69. Jahrgang

Aus dem Inhalt

HAFTUNGSBESCHRÄNKUNG

ZUSTIMMUNGSFIKTIONSKLAUSEL

BEHAVIORAL CORPORATE FINANCE

UPDATE

EU-GELDWÄSCHEPAKET UND  
GELDWÄSCHEPRÄVENTION

HERAUSGEGEBEN VON DER  
ÖSTERREICHISCHEN BANKWISSENSCHAFTLICHEN GESELLSCHAFT

**Newsline**

*Franz Rudorfer* \_\_\_\_\_ 659

**Neues in Kürze**

*Dominik Damm* \_\_\_\_\_ 674

**Börseblick – Der Trend ist dein Freund!**

*Thomas Neuhold* \_\_\_\_\_ 676

**ABHANDLUNGEN**

**Konsequenzen der Haftungsbeschränkung nach § 275 Abs 2 UGB bzw § 62a BWG – Zugleich eine Replik auf ÖBA 2020, 774**

*Clemens Jenny / Matthias Stipanitz* \_\_\_\_\_ 677

**Zustimmungsfiktionsklausel in AGB: Neuerdings auch in Deutschland unwirksam – Folgen des BGH-Urteils vom 27.4.2021 – anknüpfend an den Beitrag von *Faber*, ÖBA 2021, 305 ff.**

*Patrick Rösler* \_\_\_\_\_ 685

**Behavioral Corporate Finance – Irrationale Investoren bei rationalen Managern**

*Manfred Frühwirth* \_\_\_\_\_ 691

**BERICHTE UND ANALYSEN**

**AML Update: Neues EU-Geldwäschepaket und der Einsatz künstlicher Intelligenz zur Geldwäscheprevention**

*Jeannette Gorzala* \_\_\_\_\_ 703

**Was ist eigentlich ... Smarketing?**

*Ewald Judt / Claudia Klausegger* \_\_\_\_\_ 710

**RECHTSPRECHUNG DES OGH**

2773. Zur (Un-)Entgeltlichkeit von Zahlungsaufschüben nach dem VKrG.  
OGH 26. 2. 2021, 10 Ob 35/20z (mit Anm von *L. Herndl*) \_\_\_\_\_ 712

2774. Zur Bestellung von Abwicklern für ein insolventes Kreditinstitut.  
OGH 9. 12. 2020, 6 Ob 119/20y \_\_\_\_\_ 717

2775. Zur Rückforderung vom geschäftsunfähigen Kreditnehmer.  
OGH 18. 3. 2021, 5 Ob 239/20p \_\_\_\_\_ 720

2776. Zur Haftung des faktischen Geschäftsführers bei Konkursverschleppung.  
OGH 19. 5. 2021, 17 Ob 5/21s \_\_\_\_\_ 721

2777. Nachträglich hervorgekommenes Vermögen und § 197 IO.  
OGH 26. 5. 2021, 8 Ob 53/21h \_\_\_\_\_ 724

2778. Zur Anfechtung eines Belastungs- und Veräußerungsverbots.  
OGH 19. 5. 2021, 17 Ob 3/21x \_\_\_\_\_ 725

2779. Klauselentscheidung zu Gold-Spar-Bedingungen.  
OGH 18. 5. 2021, 1 Ob 201/20w \_\_\_\_\_ 726

BANKARCHIV

## RECHTSPRECHUNG DES VwGH

266. Rechtsprechung des VwGH zu den Ermittlungspflichten, zur Interessenabwägung und zur Verhandlungspflicht des VwG bei Veröffentlichungen gem § 37 FM-GwG.  
VwGH 18. 6. 2021, Ra 2021/02/0057 \_\_\_\_\_ 730
267. Beschränkung der Kapitalverkehrsfreiheit durch § 42 InvFG 1993 aF.  
VwGH 30. 6. 2021, Ro 2018/13/0011 \_\_\_\_\_ 733
268. Anwendung der fünfjährigen Strafbarkeitsverjährung gem § 36 FM-GwG nur bei Verwaltungsübertretungen „gemäß diesem Bundesgesetz“.  
VwGH 1. 7. 2021, Ro 2021/02/0006 \_\_\_\_\_ 733

## BANKRECHTSFORUM 2021 \_\_\_\_\_ 734

## 36. WORKSHOP DER AWG – CALL FOR PAPERS \_\_\_\_\_ 736

In diesem Heft inserieren: Bank Verlag Wien, S. 690; Erste Bank Sparkasse, U 3; Linde Verlag, S. 676, 702, 711; OeKB, U 2.

Die Inhalte des Österreichischen BankArchivs sind in folgenden Fachdatenbanken verfügbar:

LexisNexis® Online – [www.lexisnexis.at](http://www.lexisnexis.at) (Beiträge und Rsp als Volltext ab 1990);

Lindeonline – [www.lindeonline.at](http://www.lindeonline.at) (Beiträge und Rsp als Volltext ab 2009);

RDB Rechtsdatenbank – [www.rdb.at](http://www.rdb.at) (Beiträge und Rsp als Volltext ab 2003);

RIDA Rechts-Index-Datenbank – [www.rida.at](http://www.rida.at) (Beiträge und Rsp als Volltext ab 2003).

VERLAG ÖSTERREICH elibrary <https://elibrary.verlagoesterreich.at> (Beiträge und Rsp im Volltext ab 2013 – im Aufbau)

### IMPRESSUM

Das Bank-Archiv ist eine unabhängige Fachzeitschrift für das gesamte Geld-, Bank- und Börsenwesen mit dem Ziel der Veröffentlichung einschlägiger Informationen für Wissenschaft und Praxis. Es wurde 1953 von o. Univ.-Prof. Dr. h.c. Dr. *Hans Krasensky* als Österreichisches Bank-Archiv begründet und wird seit 1988 als Bank-Archiv geführt (Zitierweise ÖBA). Für den Inhalt der einzelnen Beiträge tragen ausschließlich die Autoren die wissenschaftliche Verantwortung. Das Bank-Archiv veröffentlicht ausschließlich Originalmanuskripte. Manuskripte sind an die Redaktion, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien, zu senden. Die Autoren verpflichten sich mit der Einreichung der Manuskripte, diese bis zur Entscheidung über die Annahme nicht anderweitig zur Veröffentlichung anzubieten. Für unaufgefordert eingereichte Manuskripte wird keine Gewähr übernommen. Für die Manuskriptrichtlinien siehe <http://www.bwg.at> > BankVerlag > ÖBA > Autoren-Richtlinien – Als Abhandlungen gekennzeichnete Beiträge unterliegen ausnahmslos dem international üblichen Double-Blind-Review-Verfahren.

**Eigentümer und Herausgeber:** Österreichische Bankwissenschaftliche Gesellschaft, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien, Tel.: +431 / 533 50 50, Fax: +431 / 533 50 50 33, e-mail: [office@bwg.at](mailto:office@bwg.at) – Schriftleitung: Dr. *Markus Bunk* – Herausgeber: Univ.-Prof. Dr. *Peter Bydlinki*; Univ.-Prof. Dr. *Markus Dellinger*; Univ.-Prof. Dr. *Susanne Kalss*; RA Dr. *Markus Kellner*; Prof. (FH) Mag. *Otto Lucius*; ao. Univ.-Prof. Dr. *Roland Mestel*; RA Priv.-Doz. MMag. Dr. *Martin Oppitz*; Univ.-Prof. Dr. *Stephan Paul*; Univ.-Prof. Dr. *Stefan Pichler*; RA Univ.-Prof. Dr. *Christian Rabi*; Univ.-Prof. Dr. *Alexander Schopper*; Univ.-Prof. Dr. *Martin Spitzer*; Univ.-Prof. Dr. *Peter Steiner*; Univ.-Prof. Dr. *Karl Stöger* – Herausgeberbeirat: Univ.-Prof. Dr. *Matthias Bank*, CFA; Hofrätin des OGH Hon.-Prof. Dr. *Wilma Dehn*; Prof. Dr. *Andreas Dombret*; Präsidentin des OGH i.R. Hon.-Prof. Dr. *Irmgard Griss*; Dir. Univ.-Prof. Dr. *Andreas Grünbichler*; Univ.-Prof. Dr. *Michael Hanke*; Prof. (FH) Dr. *Armin Kammel*, LL.M. (London), MBA (CLU); Hon.-Prof. Dir. Dr. *Bernhard Koch*; o. Univ.-Prof. i.R. Dr. Dr. h.c. *Helmut Kozioł*; Univ.-Prof. Dr. *Brigitte Lurger*.

**Verleger:** (Offenlegung gem. § 25 Abs 1 bis 3 Mediengesetz) LINDE VERLAG Ges.m.b.H., Scheydgasse 24, A 1210 Wien, Tel.: +43 1 24 630 Serie. Gesellschafter: Frau *Anna Jentsch* (35%) und Herr *Benjamin Jentsch* (65%), Geschäftsführer: Mag. *Klaus Kornherr* / Bank Verlag Wien, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien. Unternehmensgegenstand: Verlag wissenschaftlicher Bücher und Zeitschriften, insb. der Zeitschrift BankArchiv, der Bankwissenschaftlichen Schriftenreihe und der Diskussionsreihe Bank & Börse. Der Bank Verlag Wien ist eine Abteilung der Österreichischen Bankwissenschaftlichen Gesellschaft, gemeinnütziger Verein. Geschäftsführer: Dr. *Markus Bunk*, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien, Tel.: +43 1 533 50 50 – Herstellung: Satz: Dipl.-HTL-Ing. *Franz König*, BEd, Niederreiterberggasse 13/2/1, A 1230 Wien, Tel.: 0664/735 88 450; Druck: novographic Druck GmbH., Walter-Jurmann-Gasse 9, A 1230 Wien, Tel.: 01/888 26 73.

**Bestellinformation:** ISSN 1015-1516. Erscheinungsweise: monatlich. Bestellungen nehmen jede Buchhandlung oder der Linde Verlag entgegen. Jahresabonnement 2021: € 295 inkl. Mehrwertsteuer zzgl. Versandkosten. Unterbleibt die Abbestellung, so läuft das Abonnement automatisch zu den jeweils gültigen Konditionen auf ein Jahr weiter. Abbestellungen sind nur zum Ende eines Jahrganges möglich und müssen bis jeweils spätestens 30. November schriftlich erfolgen. Der Bezugspreis ist im Voraus zahlbar. Anzeigenaufträge werden vom Linde Verlag, Fr. *Hladik*, Tel.: +431 24 630-19, E-Mail: [gabriele.hladik@lindeverlag.at](mailto:gabriele.hladik@lindeverlag.at), entgegengenommen.

**Digital Object Identifier (DOI):** Seit Heft 11/2020 sind alle Beiträge im ÖBA zusätzlich mit einer DOI (z.B. <https://doi.org/10.47782/oeba20212101000101>) versehen. Ein Digital Object Identifier (DOI; deutsch Digitaler Objektbezeichner) ist ein eindeutiger und dauerhafter digitaler Identifikator, der vor allem für Online-Artikel wissenschaftlicher Fachzeitschriften verwendet wird. Mit einem DOI erleichtert man die Zitierbarkeit und Auffindbarkeit der digitalen Version eines Werkes. Ein DOI wird für jedes Dokument nur einmal festgelegt und bleibt (ähnlich wie eine ISBN) dauerhaft mit ihm verbunden. Das stellt sicher, dass ein Link über viele Jahre hinweg gültig bleibt, selbst wenn das digitale Dokument in späteren Jahren von einer anderen Plattform angeboten wird. Bitte berücksichtigen Sie bei der Recherche über DOI, dass es zwischen der Veröffentlichung des neuesten Hefts und der digitalen Zugriffsmöglichkeit einen technisch bedingten Zeitverzug von mehreren Tagen geben kann.

**Urheberrechte:** Die in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Alle Rechte, insbesondere das der Übersetzung in fremde Sprachen, vorbehalten. Der Rechtsschutz gilt auch gegenüber Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlages in irgendeiner Form – durch Photokopie, Mikrofilm oder andere Verfahren – reproduziert oder in eine von Maschinen, insbesondere von Datenverarbeitungsanlagen verwendbare Sprache übertragen werden. Auch die Rechte der Wiedergabe insbesondere durch Vortrag, Funk- und Fernsehsendungen, im Magnettonverfahren oder auf elektronischem, digitalem oder ähnlichem Wege bleiben vorbehalten.

Für den Fall der Annahme und Veröffentlichung des eingereichten Manuskriptes geht das zeitlich und räumlich unbeschränkte, ausschließliche Werknutzungsrecht für alle Sprachen vom Autor/von den Autoren an den Verlag über. Dies gilt insbesondere für das Recht auf Vervielfältigung in allen technischen Verfahren, der Verbreitung, öffentlichen Wiedergabe und Verwertung in jedweder, auch elektronischer Form. Letztere schließt insbesondere das Recht der Speicherung in Datenbanken, der Vervielfältigung auf Speichermedien aller Art, der Ausgabe aus Datenbanken in allen Formen einschließlich der Sendung sowie der Verbreitung von Vervielfältigungsstücken an die Benutzer von Datenbanken ein. Die Einreichung des Manuskriptes gilt als diesbezügliche Erklärung des Einverständnisses zur Einräumung sämtlicher Rechte durch den Autor/die Autoren. Bei Beiträgen von Arbeitsgruppen wird vorausgesetzt, dass die Publikation von allen beteiligten Autoren genehmigt wurde und dass alle mit der Einräumung sämtlicher Rechte an den Verlag einverstanden sind.

Mit dem für Artikel und druckfertige Entscheidungen an den/die Verfasser zu vom Eigentümer und Herausgeber festgesetzten Sätzen geleisteten Honorar ist die Übertragung sämtlicher Rechte abgedeckt. Zugleich erlischt damit die Ausschließlichkeit des eingeräumten Verlagsrechts nicht mit Ablauf des dem Jahr des Erscheinens des Beitrags folgenden Kalenderjahres. Dieser Zeitraum gilt keinesfalls für die Verwertung durch Datenbanken.

Es wird darauf verwiesen, dass alle Angaben in dieser Zeitschrift trotz sorgfältiger Bearbeitung ohne Gewähr erfolgen und eine Haftung des Verlages, des Herausgebers oder der Autoren ausgeschlossen ist. Die Wiedergabe von Gebrauchsnamen, Handelsnamen, Warenbezeichnungen usw. in dieser Zeitschrift berechtigt auch ohne besondere Kennzeichnung nicht zu der Annahme, dass solche Namen im Sinne der Waren- und Markenschutz-Gesetzgebung als frei zu betrachten wären und daher von jedermann benutzt werden dürften.

Es wird weiterhin auf die AGB für Zeitschriftenautoren des Linde Verlags verwiesen ([www.lindeverlag.at/agb](http://www.lindeverlag.at/agb)): Die Autorin bzw. der Autor räumt dem Linde Verlag für die Dauer des Vertrages alle durch die Verwertungsgesellschaft Literar Mechana wahrgenommenen Rechte und gesetzlichen Vergütungs- und Beteiligungsansprüche nach deren Satzung, Wahrnehmungsvertrag und Verteilungsplan zur gemeinsamen Einbringung ein. Der Autor ist damit einverstanden, dass der Linde Verlag den ihm nach den jeweils geltenden Verteilungsplänen der Verwertungsgesellschaft Literar Mechana zustehenden Verlagsanteil direkt ausbezahlt erhält, wobei sich der Autor verpflichtet, der Literar Mechana gegenüber die Rechteinräumung an den Linde Verlag bei der Werkmeldung zu bestätigen. Der Anteil des Autors bleibt davon unberührt. Für die Auszahlung und Abrechnung der durch die Verwertungsgesellschaften wahrgenommenen Rechte und gesetzlichen Vergütungs- und Beteiligungsansprüche gelten deren Verteilungsbestimmungen.

Das ÖBA richtet sich an Leser beiderlei Geschlechts. Der einfacheren Lesbarkeit halber wird die männliche Form verwendet.

BANKARCHIV

*Herausgeber:*

Prof. Dr. Wolfgang Lüke, Leipzig

Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Hanns Prütting,  
Köln

Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt,  
Hamburg

*Gründungsherausgeber:*

RA Dr. Bruno M. Kübler,  
Köln/Dresden

SanInsFoG: Hier alle  
ZIP-Beiträge und  
mehr online lesen!



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

Mit EWIR 19/2021

**Klaus Tolksdorf**

Der Umfang der Inkassoerlaubnis nach dem  
„Lexfox-Urteil“ des Bundesgerichtshofs S. 2049

**Tobias Tröger/Benedikt Happ**

Beschlussmängelrecht nach dem MoPeG:  
Bestandsaufnahme, Kritik und Fortentwicklung S. 2059

*BGH, 24. 8. 2021*

Unzulässige zusätzliche Gebühr für Online-  
Flugbuchung bei Kostenfreiheit ausschließlich  
mit voreingestellter Zahlungsoption S. 2071

*BGH, 28. 7. 2021*

Steuerhinterziehung durch Cum-Ex-  
Geschäfte S. 2079

*BGH, 8. 7. 2021*

Erfüllungswirkung der Direktzahlung von  
Sozialversicherungsbeiträgen für Leiharbeit-  
nehmer durch den Entleiher in der Insolvenz  
des Verleihers S. 2093

*BFH, 20. 5. 2021*

Keine personelle Verflechtung als Vorausset-  
zung einer Betriebsaufspaltung infolge treu-  
händerischer Bindung der beteiligten Kom-  
manditistin S. 2074

*OLG Stuttgart, 30. 3. 2021*

Zur Angemessenheit einer im Arbeitnehmer-  
überlassungsvertrag enthaltenen Vermittlungs-  
provisionsklausel S. 2101



42. Jahrgang  
Heft 40  
8. Oktober 2021

*Herausgeber:*

Prof. Dr. Wolfgang Lücke  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Hanns Prütting  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt

*Gründungsherausgeber:*

RA Dr. Bruno M. Kübler

*Herausgeberbeirat:*

Prof. Dr. Holger Altmeyen  
Prof. Dr. Christian Armbrüster  
Vors. Richter am BGH a. D. Prof. Dr. A. Bergmann  
Prof. Dr. Georg Bitter  
Prof. Dr. Moritz Brinkmann  
Prof. Dr. Ulrich Ehrlicke  
Prof. Dr. Horst Eidenmüller  
Prof. Dr. Dr. h. c. Holger Fleischer  
RA Dr. Burkard Göpfert  
Vors. Richter am BGH a. D. Prof. Dr. W. Goette  
MinDir. Marie Luise Graf-Schlicker  
Prof. Dr. Mathias Habersack  
Prof. Dr. Dr. h. c. Wolfram Henckel  
Prof. Dr. Carsten Herresthal

Prof. Dr. Florian Jacoby  
RA/StB Dr. Günter Kahler  
Vors. Richter am BGH a. D. Prof. Dr. G. Kayser  
RA Dr. Bernd Klasmeyer  
Prof. Dr. Lars Klöhn  
Prof. Dr. Jens Koch  
Prof. Dr. Christoph G. Paulus  
Vors. Richter am BGH a. D. Dr. h. c. V. Röhrich  
Prof. Dr. Carsten Schäfer  
Prof. Dr. Christoph Thole  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Peter Ulmer  
Prof. Dr. Dirk A. Verse  
RA Prof. Dr. Friedrich Graf von Westphalen

Inhaltsverzeichnis

ZIP-Aktuell

EuGH zum Gerichtsstand bei Umzug ins Ausland nach Vertragsschluss .....	A 77	Nr. 262
BGH: Kein Verbot der Belieferung von Tunern durch Porsche-Vertragshändler .....	A 77	Nr. 263
LG Frankfurt/M.: Haftung der WestLB-„Bad Bank“ für Steuerschuld aus Cum-Ex-Geschäft .....	A 77	Nr. 264
Gesetz zur Verbesserung des Verbraucherschutzes im Inkassorecht in Kraft .....	A 78	Nr. 265
Gesetz für faire Verbraucherverträge teilweise in Kraft .....	A 78	Nr. 266
Personalien .....	A 78	Nr. 267

Aufsätze

*Klaus Tolksdorf, Karlsruhe*

Der Umfang der Inkassoerlaubnis nach dem „Lexfox-Urteil“  
des Bundesgerichtshofs .....

2049

*Tobias Tröger*

*Benedikt Happ, Frankfurt/M.*

Beschlussmängelrecht nach dem MoPeG: Bestandsaufnahme,  
Kritik und Fortentwicklung .....

2059

Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!

Nutzen Sie Ihre Online-Vorteile und auch die Otto Schmidt Zeitschriften-App! Haben Sie **Fragen zu Ihren Zugangsdaten?** Haben Sie Ihren alten Zugang noch nicht verlängert? **Kundenservice Telefon: 0221/93738-997.**

**SanInsFoG:** Mit dem QR-Code auf dem Heft-Cover gelangen Sie direkt zur Beitragssammlung.

## Rechtsprechung

---

### Bank- und Kreditsicherungsrecht

---

BGH	24. 8. 2021 – X ZR 23/20	Unzulässige zusätzliche Gebühr für Online-Flugbuchung bei Kostenfreiheit der Buchung ausschließlich mit voreingestellter Zahlungsoption .....	2071
-----	--------------------------	---	------

### Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

---

BFH	20. 5. 2021 – IV R 31/19 +	Keine personelle Verflechtung als Voraussetzung einer Betriebsaufspaltung infolge treuhänderischer Bindung der mehrheitlich an Besitzgesellschaft beteiligten Kommanditistin .....	2074
OLG Celle	30. 6. 2021 – 3 U 72/21	Keine Pflichtverletzung des Notars bei Empfehlung der notariellen Beurkundung eines GmbH-Gesellschafterbeschlusses über Zustimmung zur Übertragung des Gesellschaftsvermögens .....	2077

### Vertrags- und Haftungsrecht

---

BGH	28. 7. 2021 – 1 StR 519/20 +	Steuerhinterziehung durch Cum-Ex-Geschäfte .....	2079
BGH	4. 5. 2021 – VI ZR 81/20	Zur sekundären Darlegungslast des beklagten Kfz-Herstellers bezüglich Entscheidung über Einsatz der unzulässigen Abschaltvorrichtung und Kenntnis des Vorstands hiervon .....	2091
EuGH GA	9. 9. 2021 – Rs C-128/20, C-134/20 u. C-145/20	EU-Rechtswidrigkeit von Thermofenstern in VW-Diesel-Pkw („GSMB Invest“, „Volkswagen“, „Porsche Inter Auto und Volkswagen“) (LS) .....	2092

### Insolvenz- und Sanierungsrecht

---

BGH	8. 7. 2021 – IX ZR 121/20	Erfüllungswirkung der Direktzahlung von Sozialversicherungsbeiträgen für Leiharbeitnehmer durch den Entleiher in der Insolvenz des Verleihers .....	2093
OLG Stuttgart	11. 1. 2021 – 14 VA 15/20	Akteneinsicht für einen nicht am Insolvenzverfahren beteiligten Dritten .....	2098

### Arbeits- und Sozialrecht

---

OLG Stuttgart	30. 3. 2021 – 10 U 318/20	Zur Angemessenheit einer im Arbeitnehmerüberlassungsvertrag enthaltenen Vermittlungsprovisionsklausel .....	2101
------------------	---------------------------	---	------

# NZG

WU  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS  
D3-Z196

# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

Das gesamte Recht der Personen- und Kapitalgesellschaften mit M&A,  
Handels- und Kapitalmarktrecht, Insolvenz-, Steuer- und Bilanzrecht

## Herausgeber

Prof. Dr. Holger Altmeppen  
Prof. Dr. Alfred Bergmann  
Prof. Dr. Wulf Goette  
Prof. Dr. Jürgen Götz  
Prof. Dr. Mathias Habersack  
Prof. Dr. Joachim Hennrichs  
Prof. Dr. Dieter Leuering  
Prof. Dr. Hanno Merkt  
Prof. Dr. Peter O. Mülbert  
Dr. Bernhard Schaub  
Dr. Kersten von Schenck  
Dr. Sven H. Schneider  
Prof. (em.) Dr. Dres. h. c.  
Harm Peter Westermann  
Dr. Hildegard Ziemons

[www.nzg.beck.de](http://www.nzg.beck.de)

## Aus dem Inhalt

- J. Ponseck/Ch. Atzler*  
Corona und M&A Transaktionen (Editorial) 1281
- P. S. Stöbener de Mora/P. Noll*  
Grenzenlose Sorgfalt? – Das Lieferkettensorgfalts-  
pflichtengesetz – Teil 2 1285
- J. Risse/A. Keilmann*  
Kaufpreisverzinsung in M&A-Transaktionen 1292
- W. Selter*  
Weitere Ausdehnung des persönlichen Anwendungs-  
bereichs von § 114 I AktG 1301
- BGH*  
Kommanditistenhaftung der Obergesellschaft  
bei Insolvenz der Untergesellschaft 1305
- BGH*  
Beratervertrag mit einem Drittunternehmen  
zur Beratung durch das Aufsichtsratsmitglied 1311
- BGH*  
Verdeckte Aufsichtsratsvergütung durch  
Beratervertrag 1314
- OLG Hamm*  
Rückzahlung der Investitionen eines Anlegers in  
Genossenschaftsanteile bei fehlendem Prospekt 1318
- BGH*  
Anwendung des § 135 InsO bei Ausschüttungs-  
beschluss nach Gewinnvortrag 1325



# 29/2021

6. Oktober 2021  
24. Jahrgang S. 1281–1328



# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

NZG 29/2021

## Inhalt

Editorial	<i>J. Ponseck/Ch. Atzler</i> , Corona und M&A Transaktionen	1281
Report	Arbeitsrecht, Steuerrecht, Bankrecht, Institutionelles und Binnenmarkt	1283
Aufsätze	<i>P. S. Stöbener de Mora/P. Noll</i> , Grenzenlose Sorgfalt? – Das Lieferketten-sorgfaltspflichtengesetz – Teil 2	1285
	<i>J. Risse/A. Keilmann</i> , Kaufpreisverzinsung in M&A-Transaktionen	1292
Bericht	<i>G. Burwitz</i> , Neuere Entwicklungen im Steuerrecht – Reform der Grunderwerbsteuer	1299
Zur Rechtsprechung	<i>W. Selter</i> , Weitere Ausdehnung des persönlichen Anwendungsbereichs von § 114 I AktG	1301

## Rechtsprechung

### *Personengesellschaftsrecht*

BGH	03.08.21 – II ZR 123/20	Kommanditistenhaftung der Obergesellschaft bei Insolvenz der Untergesellschaft	1305
BGH	08.07.21 – V ZB 94/20	Wiederversteigerung eines GbR-Grundstücks – Antragsberechtigung	1309

### *Kapitalgesellschaftsrecht*

BGH	22.06.21 – II ZR 225/20	Beratervertrag mit einem Drittunternehmen zur Beratung durch das Aufsichtsratsmitglied	1311
BGH	29.06.21 – II ZR 75/20	Verdeckte Aufsichtsratsvergütung durch Beratervertrag	1314

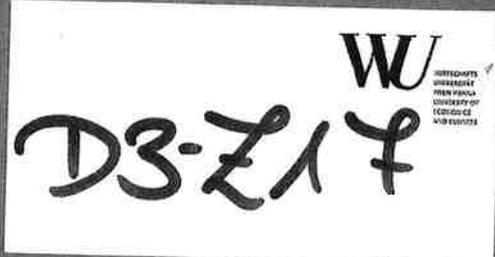
### *Kapitalmarktrecht*

OLG Hamm	19.07.21 – 8 U 184/20	Rückzahlung der Investitionen eines Anlegers in Genossenschaftsanteile bei fehlendem Prospekt	1318
----------	-----------------------	---	------

### *Insolvenzrecht*

BGH	22.07.21 – IX ZR 195/20	Anwendung des § 135 InsO bei Ausschüttungsbeschluss nach Gewinnvortrag	1325
-----	-------------------------	--	------

05.21



# ZIR

## Zeitschrift Interne Revision

56. Jahrgang  
Oktober 2021  
Seiten 205 – 256

www.ZIRdigital.de

Herausgeber:

### DIIR

Deutsches Institut für  
Interne Revision e.V.

### Fachzeitschrift für Wissenschaft und Praxis

#### Standards · Regeln · Berufsstand

Auf der Suche nach dem Masterplan 208

*Michael Bünis · Thomas Gossens*

Das deutsche Lieferkettensorgfalts-  
pflichtengesetz 220

*Thomas Berger · Daniel Dülm*

#### Management · Best Practice · Arbeitshilfen

Sensibilisierung für Informationssicherheit  
im Mittelstand 230

*DIIR-Arbeitskreis „Interne Revision im Mittelstand“*

Digitalisierung der Internen Revision  
im Greenfield-Ansatz: Ein Erfahrungsbericht 237

*Matthias Doll*

#### Wissenschaft · Forschung

Die Rolle der Internen Revision im Umgang mit Fraud 239

*Prof. Dr. Marc Eulerich · Annika Bonrath*

ZIR – Zeitschrift Interne Revision  
Fachzeitschrift für Wissenschaft und Praxis,  
Organ des DIIR – Deutsches Institut für Interne Revision e.V.,  
Frankfurt am Main

Jahrgang: 56 (2021)

Erscheinungsweise: Die Zeitschrift erscheint zweimonatlich

[www.ZIRdigital.de](http://www.ZIRdigital.de)

**Herausgeber:**

DIIR – Deutsches Institut für Interne Revision e.V.,  
Theodor-Heuss-Allee 108, 60486 Frankfurt am Main

**Verantwortlich:** Diplom-Kaufmann Bernd Schartmann, Köln

**Schriftleitung:**

Diplom-Wirtschaftsmathematiker Michael Bünis  
DIIR – Deutsches Institut für Interne Revision e.V.,  
Theodor-Heuss-Allee 108, 60486 Frankfurt am Main  
Telefon (0 69) 71 37 69-0, Telefax (0 69) 71 37 69-69  
E-Mail: [info@diir.de](mailto:info@diir.de), Internet: [www.diir.de](http://www.diir.de)

**Verlag:**

Erich Schmidt Verlag GmbH & Co.KG  
Genthiner Straße 30 G, 10785 Berlin  
Telefon (0 30) 25 00 85-0, Telefax (0 30) 25 00 85-305  
E-Mail: [ESV@ESVmedien.de](mailto:ESV@ESVmedien.de), Internet: [www.ESV.info](http://www.ESV.info)

**Vertrieb:**

Erich Schmidt Verlag GmbH & Co.KG  
Genthiner Straße 30 G, 10785 Berlin  
Postfach 30 42 40, 10724 Berlin  
Telefon (0 30) 25 00 85-228, Telefax (0 30) 25 00 85-275  
E-Mail: [Abo-Vertrieb@ESVmedien.de](mailto:Abo-Vertrieb@ESVmedien.de)

**Konto:**

Deutsche Bank AG,  
IBAN: DE31 1007 0848 0512 2031 01, BIC(SWIFT): DEUTDEDB110

**Bezugsbedingungen:**

Jahresabonnement Print: € (D) 84,-  
Kombi-Jahresabonnement Print und eJournal: € (D) 100,68  
Jahresabonnement Journal: € (D) 80,88  
Sonderpreise für Mitglieder des DIIR und ISACA Germany Chapter:  
Jahresabonnement Print: € (D) 56,40  
Kombi-Jahresabonnement Print und eJournal: € (D) 67,32  
Jahresabonnement eJournal: € (D) 54,60

Weitere Angaben und Preise unter [ESV.info/ZIR-Preise](http://ESV.info/ZIR-Preise)  
Alle Preise jeweils einschließlich Umsatzsteuer  
Printausgabe zzgl. Versandkosten.

Die Bezugsgebühr wird jährlich im Voraus erhoben. Abbestellungen sind mit einer Frist von 2 Monaten zum 1.1. eines jeden Jahres möglich.

**Anzeigen:**

Erich Schmidt Verlag GmbH & Co.KG  
Genthiner Str. 30 G, 10785 Berlin  
Telefon (0 30) 25 00 85-626, Fax (0 30) 25 00 85-630  
E-Mail: [Anzeigen@ESVmedien.de](mailto:Anzeigen@ESVmedien.de)

**Anzeigenleitung:** Farsad Chireugin

Es gilt Anzeigenpreisliste Nr. 35 vom 1. Januar 2021, die unter  
<http://mediadaten.ZIRdigital.de> bereitsteht oder auf Wunsch zugesandt wird.

**Manuskripte:**

Hinweise für die Abfassung von Beiträgen stehen Ihnen auch als PDF zur Verfügung unter: [www.ESV.info/zeitschriften.html](http://www.ESV.info/zeitschriften.html). Das Manuskript erbitten wir per E-Mail bevorzugt in Word, sonst zusätzlich im RTF-Format. Zur Veröffentlichung angebotene Beiträge müssen frei sein von Rechten Dritter. Sollten sie auch an anderer Stelle zur Veröffentlichung oder gewerblichen Nutzung angeboten worden sein, muss dies angegeben werden. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag das ausschließliche Verlagsrecht und das Recht zur Herstellung von Sonderdrucken für die Zeit bis zum Ablauf des Urheberrechts. Das Verlagsrecht umfasst auch die Rechte, den Beitrag in fremde Sprachen zu übersetzen, Übersetzungen zu vervielfältigen und zu verbreiten sowie die Befugnis, den Beitrag bzw. Übersetzungen davon in Datenbanken einzuspeichern und auf elektronischem Wege zu verbreiten (online und/oder offline), das Recht zur weiteren Vervielfältigung und Verbreitung zu gewerblichen Zwecken im Wege eines fotomechanischen oder eines anderen Verfahrens sowie das Recht zur Lizenzvergabe. Dem Autor verbleibt das Recht, nach Ablauf eines Jahres eine einfache Abdruckgenehmigung zu erteilen; sich ggf. hieraus ergebende Honorare stehen dem Autor zu. Bei Leserbriefen sowie bei angeforderten oder auch bei unaufgefordert eingereichten Manuskripten behält sich die Redaktion das Recht der Kürzung und Modifikation der Manuskripte ohne Rücksprache mit dem Autor vor.

**Rechtliche Hinweise:**

Die Zeitschrift sowie alle in ihr enthaltenen einzelnen Beiträge und Abbildungen sind urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung, die nicht ausdrücklich vom Urheberrechtsgesetz zugelassen ist, bedarf der vorherigen Zustimmung des Verlages. Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Bearbeitungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronische Systeme. – Die Veröffentlichungen in dieser Zeitschrift geben ausschließlich die Meinung der Verfasser, Referenten, Rezensenten usw. wieder. – Die Wiedergabe von Gebrauchsnamen, Handelsnamen, Warenbezeichnungen usw. in dieser Zeitschrift berechtigt auch ohne Kennzeichnung nicht zu der Annahme, dass solche Namen im Sinne der Markenzeichen- und Markenschutzgesetzgebung als frei zu betrachten wären und daher von jedermann benutzt werden dürften.

**Bildnachweise Inhaltsverzeichnis:**

links: DIIR; Mitte: StockPhotoPro – stock.adobe.com; rechts: DIIR

**Nutzung von Rezensionstexten:**

Es gelten die Regeln des Börsenvereins des Deutschen Buchhandels e.V. zur Verwendung von Buchrezensionen. <http://agb.ESV.info/>

**Zitierweise:** ZIR, Jahrgang, Heft, Seite

ISSN: 0044-3816

**Satz:** tinahoffmann.eu, Berlin

**Druck:** H. HEENEMANN, Berlin



## Standards · Regeln · Berufsstand

Auf der Suche nach dem Masterplan 208

*Michael Bünis · Thomas Gossens*

Das deutsche Lieferkettensorgfalts-  
pflichtengesetz 220

*Thomas Berger · Daniel Dülm*

## Management · Best Practice · Arbeitshilfen

Sensibilisierung für Informationssicherheit  
im Mittelstand 230

*DIIR-Arbeitskreis „Interne Revision im Mittelstand“*

Digitalisierung der Internen Revision  
im Greenfield-Ansatz: Ein Erfahrungsbericht 237

*Matthias Doll*

# Inhalt

## 05.21



### Wissenschaft · Forschung

Die Rolle der Internen Revision im Umgang mit Fraud 239

*Prof. Dr. Marc Eulerich · Annika Bonrath*

### DIIRintern

Aus der Arbeit des DIIR 246

- + DIIR-Kongress 2021 und Mitgliederversammlung
- + CIA-Tagung: Virtuelles Jahrestreffen der zertifizierten Revisoren
- + DIIR-Positionspapier zum FISG
- + Risk in Focus 2022
- + Das DIIR ist IIA Gold Affiliate 2020
- + Informationen zu den IIA-Zertifizierungen
- + Informationen zum Examen Interner Revisor<sup>DIIR</sup>

### Literatur

Buchbesprechungen 248

*Axel Becker · Michael Bünis*

Literatur zur Internen Revision 250

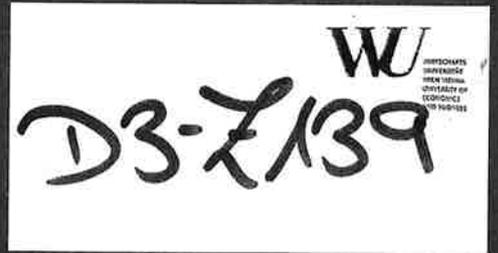
*Zusammengestellt von Prof. Dr. Marc Eulerich und Benjamin Fligge*

### DIIR – Seminare und Veranstaltungen

DIIR – Seminare und Veranstaltungen vom 1. 10. 2021 bis 31. 12. 2021 252

*Zusammengestellt von der ZIR-Redaktion*

# DVBI



# DEUTSCHES VERWALTUNGSBLATT

## SCHRIFTFLEITUNG

Prof. Dr. Bernhard Stüer, Münster/Osnabrück

## HERAUSGEBER

Prof. Dr. Dr. h.c. Thomas von Danwitz,  
Luxemburg

Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner, Bonn  
Marion Eckertz-Höfer, Leipzig

Prof. Dr. Hans-Günter Henneke, Berlin

Dr. Caspar David Hermanns, Osnabrück

Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Kahl, M.A., Heidelberg

Prof. Dr. Christoph Moench, Berlin

Prof. Dr. Hans-Werner Rengeling, Osnabrück

Prof. Dr. Dr. h.c. Klaus Rennert, Leipzig

Prof. Dr. Bernhard Stüer



## ABHANDLUNGEN

Klaus Rennert

Corona Corona – und alle Fragen offen: Das Staatsorganisationsrecht in der Krise S. 1269

Christian Kirchberg

Rechtsschutz gegen Corona – die Perspektive eines (Verfassungs-) Rechtsanwalts S. 1278

Christoph Christoph Külpmann

*Tempus fugit* – Fristen im Normenkontrollverfahren – Aktuelle Rechtsprechung S. 1289

## BERICHTE

Agnė Andrijauskaitė

Tagung: Zwischen Engagement und Stalking: Intensivpatienten als Herausforderung für Verwaltung und Gerichte, Speyer, 23.04.2021 S. 1295

## RECHTSPRECHUNG

BVerfG, Beschl. v. 20.07.2021 – 1 BvR 2756/20, 2775/20 und 2777/20  
Ersetzung der Festsetzung des Rundfunkbeitrages – mit Anmerkung Hans-Günter Henneke S. 1302

BGH, Urt. v. 16.03.2021 – VI ZR 773/20  
Bindungswirkung eines Verwaltungsaktes S. 1310

BVerwG, Urt. v. 03.02.2021 – BVerwG 8 C 2.20  
Bewilligung längerer täglicher Arbeitszeiten für Saison- und Kampagnebetriebe S. 1313

Sächs. OVG, Urt. v. 14.10.2020 – 4 C 11/18  
Ungleichbehandlung von Religionsgemeinschaften S. 1316

Hess. VGH, Urt. v. 24.11.2020 – 3 C 560/19.N  
Antragsbefugnis und Rechtsschutzbedürfnis im Normenkontrollverfahren S. 1319

OVG Rheinland-Pfalz, Urt. v. 16.12.2020 – 8 C 11816/19.OVG  
Abwehrrechte des Hobby-Pferdehalters gegen Wohnbebauung S. 1323

Bay. VGH, Beschl. v. 20.01.2021 – 22 ZB 20.2051 u. 22 B 20.2087  
Zur Reichweite der Sitzungsgewalt des Vorsitzenden im Hinblick auf Maskenpflicht S. 1327

OVG NRW, Beschl. v. 18.03.2021 – 18 E 221/21  
Wohnungsdurchsuchung zum Zweck der Abschiebung S. 1330

Heft 19  
1. Oktober 2021  
Seiten 1269–1332  
136. Jahrgang  
Art.-Nr. 56412119  
PVSt 2421

# 19

Carl Heymanns Verlag

### INHALT 19 · 2021

DVBI aktuell  
Vorschau/Impressum

II  
V

Brinktrine/Hei (Hrsg.): Beamtenrecht Nordrhein-  
Westfalen

Dr. Bernd Köster, Münster/Warendorf

1302

#### Aufsätze

Corona Corona – und alle Fragen offen: Das  
Staatsorganisationsrecht in der Krise  
Präsident des Bundesverwaltungsgerichts  
Prof. Dr. Dr. h.c. Klaus Rennert, Leipzig 1269

Rechtsschutz gegen Corona – die Perspektive  
eines (Verfassungs-) Rechtsanwalts  
Rechtsanwalt und Fachanwalt für Verwaltungsrecht  
Prof. Dr. Christian Kirchberg, Karlsruhe 1278

*Tempus fugit* – Fristen im Normenkontrollverfahren  
– Aktuelle Rechtsprechung  
Richter am Bundesverwaltungsgericht  
Prof. Dr. Christoph Christoph Külpmann, Leipzig 1289

#### Berichte

Tagung: Zwischen Engagement und Stalking:  
Intensivpetenten als Herausforderung für  
Verwaltung und Gerichte, Speyer, 23. April 2021  
Wiss. Mit. Agnè Andrijauskaitė, Speyer 1295

#### Buchbesprechungen

Staatshandbuch der Bundesrepublik Deutschland:  
Nordrhein-Westfalen  
Vizepräsident des VG Köln a.D. Andreas Becker,  
Bonn-Bad Godesberg 1298

Kaiser/Michl (Hrsg.): Landeswahlrecht  
Rechtsanwalt und Fachanwalt für Verwaltungsrecht  
Johannes Bohl, Würzburg 1298

Wolff: Anreize im Recht  
Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner, Bonn 1299

Storm/Bunge: Handbuch der Umweltverträglichkeitsprüfung HdUVP  
Prof. Dr. Wilfried Erbguth, Rostock 1300

Eßer/Kramer/von Lewinski (Hrsg.): Auernhammer,  
DSGVO/BDSG-Kommentar  
Prof. Dr. Hans Hofmann, Berlin 1301

#### Rechtsprechung

##### Bundesverfassungsgericht

BVerfG, Beschl. v. 20.07.2021 – 1 BvR 2756/20, 2775/20 und  
2777/20

Ersetzung der Festsetzung des Rundfunkbeitrages –  
mit Anmerkung Prof. Dr. Hans-Günter Henneke,  
Geschäftsführendes Präsidialmitglied des Deutschen  
Landkreistages, Berlin/Universität Osnabrück 1302

##### Bundesgerichtshof

BGH, Ur. v. 16.03.2021 – VI ZR 773/20

Bindungswirkung eines Verwaltungsaktes 1310

##### Bundesverwaltungsgericht

BVerwG, Ur. v. 03.02.2021 – BVerwG 8 C 2.20

Bewilligung längerer täglicher Arbeitszeiten für  
Saison- und Kampagnebetriebe 1313

##### Oberverwaltungsgerichte/Verwaltungsgerichtshöfe

Sächs. OVG, Ur. v. 14.10.2020 – 4 C 11/18

Ungleichbehandlung von Religionsgemeinschaften 1316

Hess. VGH, Ur. v. 24.11.2020 – 3 C 560/19.N

Antragsbefugnis und Rechtsschutzbedürfnis im  
Normenkontrollverfahren 1319

OVG Rheinland-Pfalz, Ur. v. 16.12.2020 – 8 C 11816/19.OVG

Abwehrrechte des Hobby-Pferdehalters gegen  
Wohnbebauung 1323

Bay. VGH, Beschl. v. 20.01.2021 – 22 ZB 20.2051

u. 22 B 20.2087

Zur Reichweite der Sitzungsgewalt des Vorsitzenden  
im Hinblick auf Maskenpflicht 1327

OVG NRW, Beschl. v. 18.03.2021 – 18 E 221/21

Wohnungsdurchsuchung zum Zweck der Abschiebung 1330

#### Beilagenhinweis:

Mit dieser Ausgabe verteilen wir Beilagen folgender Unternehmen:  
Verlag C.H. Beck oHG

Wir bitten freundlich um Beachtung.

DE GRUYTER

2021 · BAND 31 · HEFT 10  
ISSN 1439-1589 · e-ISSN 1612-7056

**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z184

DEUTSCHE ZEITSCHRIFT FÜR

# WIRTSCHAFTS- UND INSOLVENZRECHT DZWIR

SCHRIFTLEITUNG  
Prof. Dr. Dr. Michael Schmidt

DE  
|  
G

[www.degruyter.com/dzwir](http://www.degruyter.com/dzwir)

## Inhalt

### Aufsätze

Univ.-Prof. Dr. Martin Trenker

#### **Anwendbares Recht bei grenzüberschreitender Insolvenzanfechtung.**

Insbesondere aus deutsch-österreichischer Perspektive — 527

Prof. Dr. iur. Michael Hippeli, LL. M., MBA

#### **Das Finanzmarktintegritätsstärkungsgesetz (FISG) als Folge des Wirecard-Skandals.**

Gesetz zur Stärkung der Finanzmarktintegrität vom 3. 6. 2021 — 549

### Rechtsprechung

Zivilgerichtsbarkeit

BGH, Beschluss vom 14. 1. 2021 – IX ZB 27/18

**Vergütung des Sonderinsolvenzverwalters — 558**

BGH, Urteil vom 28. 1. 2021 – IX ZR 54/20

**Gesellschafterhaftung für Masseverbindlichkeiten bei Insolvenz der KG — 560**

BGH, Beschluss vom 11. 3. 2021 – IX ZR 152/20

**Monatsmiete anteilig als Masseverbindlichkeit bei Insolvenz des Mieters — 564**

BGH, Urteil vom 29. 4. 2021 – IX ZR 266/19

**Schenkungsanfechtung bei betrügerischem Anlagemodell — 565**

BGH, Urteil vom 6. 5. 2021 – IX ZR 72/20

**Gläubigerbenachteiligungsvorsatz und Zahlungseinstellung — 567**

BGH, Urteil vom 18. 5. 2021 – II ZR 41/20

**Geltendmachung des Abfindungsanspruchs eines ausgeschlossenen Gesellschafters — 574**

BGH, Beschluss vom 10. 6. 2021 – IX ZB 27/20

**Vergütung des Sonderverwalters im Gesamtvollstreckungsverfahren — 577**

### Buchbesprechung

Dr. iur. Friedrich L. Cranshaw

**Hildebrandt/Sosnitzka (Hrsg.), Unionsmarkenverordnung, 1. Auflage — 581**

### Nachrichten

BAG, Arbeitszeugnis im Fließtext statt in Tabellenform (Urteil vom 27. 4. 2021 – 9 AZR 262/20) — 585

BGH, Unwirksamkeit einer Widerrufsbelehrung (Urteil vom 20. 5. 2021 – III ZR 126/19) — 585

BGH, Elektronische Anmeldung einer Eintragung in das Handelsregister (Beschluss vom 15. 6. 2021 – II ZB 25/17) — 585

BGH, Bemessung des sog. kleinen Schadenersatzanspruchs von Fahrzeugkäufern mit Prüfstanderkennungssoftware (Urteil vom 6. 7. 2021 – VI ZR 40/20) — 585

BGH, Keine Beihilfe des Zulieferers der Prüfstanderkennungssoftware zu möglichen Kapitalmarktdelikten (Urteil vom 20. 7. 2021 – II ZR 152/20) — 585

BT, Personengesellschaftsrechtsmodernisierungsgesetz (MoPeG) vom 10. 8. 2021 (BGBl. I 3436) — 586

BT, Zweites Führungspositionengesetz (FüPoG II) (Gesetz vom 7. 8. 2021, BGBl. I 3311) — 586

BT, BR, Aufbauhilfegesetz 2021 (Gesetzentwurf vom 20. 8. 2021, BT-Drs. 19/32039) — 586

# Betriebs Berater

75

WU

WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-ZM+Ber.

41 | 2021

Sammelklage-Inkasso ... Steuerversicherung ... Nachhaltigkeitsberichterstattung ... Recht ...

11.10.2021 | 76. Jg.  
Seiten 2369–2432

## DIE ERSTE SEITE

**Prof. Niko Härting**, RA  
Facebook: Verfahren



## WIRTSCHAFTSRECHT

**Prof. Dr. Markus Gehrlein**, RiBGH a. D.  
BB-Rechtsprechungsreport zur Unternehmensinsolvenz 2020/2021 – Teil II | 2370

**Prof. Dr. Christoph Thole**  
Sammelklage-Inkasso bei der Insolvenzverschleppungshaftung | 2382

## STEUERRECHT

**Prof. Dr. Hans-Jörg Fischer**, RA/FAStR/FAHaGesR/StB  
Die Reichweite der Börsenklausel des § 1 Abs. 2c GrEStG bei öffentlichen Übernahmeangeboten zum Erwerb von Anteilen an börsennotierten Gesellschaften – Gestaltung oder Umgehung? | 2391

**Alexander Skuratovski**, RA/StB/FAStR  
Steuerversicherung: Ein neues Instrument zum effektiven Management von Steuerrisiken | 2395

## BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

**Prof. Dr. Stefan Müller, Nadine Otter**, M.Sc., und **Jan Hartau**, M.Sc.  
Carbon Accounting: Plädoyer für eine standardisierte THG-Buchhaltung und -Rechnung | 2411

## ARBEITSRECHT

**Dr. Andreas Schönhöft**, RA, und **Dr. Melanie Röpke**, Richterin  
Ansprüche des Arbeitgebers auf Entschädigungsleistungen aufgrund von Flug- oder Zugverspätungen auf Dienstreisen | 2420

**Philip Bafteh**, RA, und **Frauke Schönbrunn**, RAin  
Der Begriff des Geschlechts im AGG im Wandel der Zeit | 2424

Jubiläumsmagazin  
75 Jahre BB und RuW

## Wirtschaftsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**EuGH:** Anspruch von Fluggästen auf Ausgleichszahlung bei Flugannullierung wegen Streiks des Kabinenpersonals (6.10.2021 – C-613/20)

**BGH:** Zulässigkeit eines digitalen Vertragsdokumentengenerators – „Smart Law“ (9.9.2021 – I ZR 113/20)

**BGH:** Ermächtigung durch den starken vorläufigen Insolvenzverwalter zur Fortsetzung schuldbeitragender Zahlungen an einen Dritten (8.7.2021 – IX ZR 121/20)

**BGH:** EEG-Ausgleichsmechanismus (6.7.2021 – EnVR 45/20)

**BGH:** Versäumung der Berufungsfrist – Rechtsanwaltsverschulden bei vorschnellem Aufgeben der Telefaxübermittlung (26.8.2021 – III ZB 9/21)

**AG Frankfurt a. M.:** Verlustmeldung einer EC-Karte nach 30 Minuten kann verspätet sein (31.8.2021 – 32 C 6169/20 [88])

### Aufsätze

**Prof. Dr. Markus Gehrlein, RiBGH a.D.**

#### BB-Rechtsprechungsreport zur Unternehmensinsolvenz 2020/2021 – Teil II

Auch im Berichtsjahr 2020/2021 hat der BGH die höchstrichterliche Rechtsprechung zum Insolvenzrecht fortgeschrieben, wie dieser und frühere in dieser Zeitschrift erschienene Rechtsprechungsberichte verdeutlichen. Die Insolvenzanfechtung, der weiterhin eine ungebrochen hohe Bedeutung zukommt, ist Gegenstand dieses zweiten Teils des BB-Rechtsprechungsreports. In Teil I, der in Heft 40 erschienen ist, hat Gehrlein Fragestellungen rund um das Eröffnungsverfahren und das eröffnete Verfahren behandelt.

#### Sammelklage-Inkasso

**Prof. Dr. Christoph Thole**

#### Sammelklage-Inkasso bei der Insolvenzverschleppungshaftung

– **Zugleich Besprechung des BGH-Urteils vom 13.7.2021 – II ZR 84/20, BB 2021, 2188 –**

Das Urteil des II. Zivilsenats des BGH vom 13.7.2021 schlägt zwei maßgebliche Pflöcke ein. Einerseits klärt es die bisher offene Frage nach der Vereinbarkeit des „Sammelklage-Inkassos“ mit dem RDG, andererseits konturiert es die Anforderungen an die insolvenzrechtliche Fortbestehensprognose unter § 19 InsO. Es zeigt deutlich in Richtung einer (weiteren) Liberalisierung der Befugnisse von Inkassodienstleistern und beseitigt eine Hürde, die dem Modell der deutschen Sammelklage noch im Weg stand. Der Senat erlaubt Geschäftsmodelle, die ausschließlich oder vorrangig auf eine – von der Prozessfinanzierung unterstützte und durch Erfolgshonorare begleitete – gerichtliche Einziehung von Forderungen abzielen. Das Urteil bleibt auch nach dem jüngsten Inkrafttreten des sog. Legal-Tech-Gesetzes zum 1.10.2021 von Bedeutung, weil das neue Gesetz die spezifische Frage nicht abschließend beantwortet. Besondere Bedeutung dürfte es auch in Kartellschadensersatzprozessen haben, weil manche Gerichte – wie das LG München und das LG Hannover – mit Hinweis auf die Nichtigkeit der Forderungsabtretung an die klagende Zessionarin einer Entscheidung in der Sache ausgewichen waren.

### Entscheidung

**EuGH:** Auslegung des Begriffs „Verkauf von Waren“ in der Handelsvertreter-Richtlinie (16.9.2021 – C-140/19)

## Steuerrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**EuGH:** Zusammenarbeit der Verwaltungsbehörden und Betrugsbekämpfung auf dem Gebiet der Mehrwertsteuer (Slowakisches Vorabentscheidungsersuchen) (30.9.2021 – C-186/20)

**EuGH:** Regelung über die Differenzbesteuerung auf die Lieferung von Baugrundstücken – Steuerpflichtiger, der beim Erwerb der Gebäude nicht zum Vorsteuerabzug berechtigt war (Französisches Vorabentscheidungsersuchen) (30.9.2021 – C-299/20)

**BFH:** Insolvenzbedingter Ausfall einer privaten Darlehensforderung als Verlust bei den Einkünften aus Kapitalvermögen (1.7.2021 – VIII R 28/18)

**BFH:** Rentenzahlungen aus einem vor dem 1.1.2005 abgeschlossenen begünstigten Versicherungsvertrag mit Kapitalwahlrecht als Einkünfte aus Kapitalvermögen i.S.d. § 20 Abs. 1 Nr. 6 EStG 2004 (1.7.2021 – VIII R 4/18)

**BFH:** Drittwirkung der Steuerfestsetzung bei Organschaft (26.8.2021 – V R 13/20)

### Aufsätze

**Prof. Dr. Hans-Jörg Fischer, RA/FAStR/FAHaGesR/StB**

#### Die Reichweite der Börsenklausel des § 1 Abs. 2c GrEStG bei öffentlichen Übernahmeangeboten zum Erwerb von Anteilen an börsennotierten Gesellschaften – Gestaltung oder Umgehung?

Die durch das Gesetz zur Änderung des Grunderwerbsteuergesetzes vom 12.5.2021 eingeführte Verschärfung der Besteuerung bei der Übertragung von Anteilen an grundbesitzenden Kapitalgesellschaften erfährt bei Übertragungen über die Börse durch eine sog. Börsenklausel gem. § 1 Abs. 2c GrEStG eine Freistellung. Denn Anteilsübertragungen über die Börse entsprachen grundsätzlich nicht der gesetzgeberischen Intention der Missbrauchsverhinderung wie bei „share deals“. Zudem wäre eine Grunderwerbsteuererhebung bei zahlreichen Anteilsveräußerungen im täglichen Börsenhandel zu aufwendig und damit faktisch undurchführbar. Es stellt sich allerdings die Frage, ob Anteilsübertragungen aufgrund öffentlicher Übernahmeangebote, die auch über die Börse abgewickelt werden könnten, vom Sinn und Zweck der Börsenklausel noch umfasst sind.

#### Steuerversicherung

**Alexander Skuratovski, RA/StB/FAStR**

#### Steuerversicherung: Ein neues Instrument zum effektiven Management von Steuerrisiken

Neben der bereits bewährten Warranty and Indemnity (W&I)-Versicherung, die zur Absicherung unbekannter Risiken einer M&A-Transaktion verwendet wird, hat sich ein relativ neues Produkt zur Versicherung bekannter Steuerrisiken am Markt etabliert. Die Versicherungsnehmer können hier vom internationalen Versicherungsmarkt mit etwas mehr als einem Dutzend Spezialversicherer profitieren und ihre Steuerrisiken versichern. Mit dem Abschluss einer Steuerversicherung geht das Risiko einer Steuernachzahlung gegen eine Einmalzahlung auf den Versicherer über. Das entlastet das Eigenkapital infolge der Vermeidung von Steuerrückstellungen und schont die Liquiditätsreserven der Unternehmen, dies nicht nur im Kontext von M&A-Transaktionen.

### Entscheidungen

**BFH:** Sog. Typenvergleich zur Qualifizierung von Ausschüttungen einer ausländischen Gesellschaft (18.5.2021 – I R 12/18)

**BFH:** Aufforderung zur Überlassung eines Datenträgers nach „GDPdU“ zur Betriebsprüfung (7.6.2021 – VIII R 24/18)

## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

2409

#### Rechnungslegung

**GRI:** Überarbeitete Universal Standards

**GRI:** Neuer sektorspezifischer Standard

**IASB:** Bitte um Informationsübermittlung zu IFRS 9

**EFRAG:** Entwurf einer Stellungnahme zu ED/2021/07

**IASB/DRSC:** Öffentliche Veranstaltung zu ED PS 1 Management Commentary am 26.10.2021

#### Wirtschaftsprüfung

**IDW:** Stellungnahme zum Vorschlag einer EU-Verordnung zu Green Bonds

**WPK:** Mitwirkungspflichten von WP/vBP nach dem Geldwäschegesetz

**WPK:** Registrierung von WP/vBP im Portal goAML der FIU zur Bekämpfung der Geldwäsche

**WPK:** Empfehlungen für die Erstellung einer Risikoanalyse durch WP/vBP zur Bekämpfung der Geldwäsche

#### Betriebswirtschaft

**PwC:** Deutsche Familienunternehmen verlieren bei der jungen Generation an Strahlkraft

### Aufsatz

#### Nachhaltigkeitsberichterstattung

**Prof. Dr. Stefan Müller, Nadine Otter, M.Sc., und Jan Hartau, M.Sc.**

2411

### Carbon Accounting: Plädoyer für eine standardisierte THG-Buchhaltung und -Rechnung

Das Ziel der Klimaneutralität der EU bis 2050 bedingt für seine sinnvolle Erreichung die Abbildung und Steuerung von klimaschädlichen Faktoren, wie insbesondere den klimaschädlichen Treibhausgasen (THG). Diesbezüglich existieren im Kontext der Verschmutzungsrechte bereits die CO<sub>2</sub>-äquivalente als genormte Größe der EU. Bislang sollen die verschiedenen Maßnahmen zur Erreichung des Ziels der Klimaneutralität nur indirekt über eine verpflichtende Abbildung der CO<sub>2</sub>-Äquivalente erfolgen. Die Problematik der Abbildung wird über die Umwege einer allgemeinen Nachhaltigkeitsberichterstattung oder Sustainable Finance auf die betroffenen Unternehmen verlagert. Auch die verzögerte und bislang nur lückenhaft bestimmte Taxonomie-Richtlinie zeigt die offenen Herausforderungen mit einer standardisierten Berichterstattung. Aufbauend auf der Begründung der nach Ansicht der Verf. notwendigen organisatorischen Verankerung des Abbildungssystems im Rechnungswesen werden in dem Beitrag die Grundzüge einer CO<sub>2</sub>-Buchhaltung und -Trägerrechnung unter Verweis auf existierende Abbildungssysteme entwickelt, um abschließend die Vor- und Nachteile zu diskutieren und die nach Auffassung der Verf. nötigen Umsetzungsmaßnahmen zu benennen.

### Entscheidung

**FG Düsseldorf:** Zu den Anforderungen des Eindeutigkeitsgebots des § 6a Abs. 1 Nr. 3 EStG für die Bildung einer Pensionsrückstellung (9.6.2021 – 7 K 3034/15 K, G, F – dazu BB-Kommentar von Dipl.-Wirtschaftsmath. **Matthias Lieb**)

2416

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

2419

#### Entscheidungen

**BAG:** Besetzung der Einigungsstelle – sofortige Beschwerde (11.8.2021 – 1 AZB 24/21)

**BAG:** Sachgrundlose Befristung – Höchstdauer – Dienstreise – Verlängerung (28.4.2021 – 7 AZR 212/20)

**LAG Berlin-Brandenburg:** Benachteiligung wegen des Alters – Stellenausschreibung – Start-up-Unternehmen (1.7.2021 – 5 Sa 1573/20)

**LAG Nürnberg:** Betriebsvereinbarung – Telearbeit – Beendigung (11.5.2021 – 7 Sa 289/20)

#### Personale

**BAG:** Präsidentin des Bundesarbeitsgerichts Ingrid Schmidt in den Ruhestand getreten

### Aufsätze

**Dr. Andreas Schönhöft, RA, und Dr. Melanie Röpke, Richterin**

2420

### Ansprüche des Arbeitgebers auf Entschädigungsleistungen aufgrund von Flug- oder Zugverspätungen auf Dienstreisen

Großflächige Flug- und Zugverspätungen erscheinen in Zeiten der Corona Krise wie Geschichten aus vergangenen Zeiten. Mit der sukzessiven Wiederaufnahme des Flug- und Zugbetriebs werden aber auch die Fragen der Entschädigungsansprüche von Flug- und Fahrgästen bei Verspätungen wieder zu den alltäglichen Fragen der Verkehrsbetriebe gehören. Insoweit ist insbesondere fraglich, ob der Anspruch auf Entschädigung tatsächlich dem Arbeitnehmer persönlich oder dem Arbeitgeber zusteht bzw. welche Möglichkeiten der Arbeitgeber hat, an die Entschädigungszahlungen zu gelangen.

**Philip Bafteh, RA, und Frauke Schönbrunn, RA**

2424

### Der Begriff des Geschlechts im AGG im Wandel der Zeit – das LAG Schleswig-Holstein (22.6.2021 – 3 Sa 37 öD/21) zum Gendersternchen in Stellenausschreibungen

Nach §§ 1, 7 AGG dürfen Menschen, die sich auf eine Stellenanzeige bewerben, nicht wegen ihres Geschlechts benachteiligt werden. Fraglich ist insbesondere, welche Anforderungen an die Ausgestaltung von Stellenanzeigen in diesem Zusammenhang zu stellen sind.

### Entscheidung

**BAG:** Mitbestimmung – Beseitigungsanspruch des Betriebsrats (23.3.2021 – 1 ABR 31/19 – dazu BB-Kommentar von **Bernd Weller, RA/FAArbR**)

2428



**Fortbildungszertifikat nach § 15 FAO**

[www.bb-selbststudium.de](http://www.bb-selbststudium.de)



### Die Erste Seite

**Prof. Niko Härting, RA**

**Facebook: Verfahren**

**Impressum/Vorschau**

VIII

**Beilage**

**Jubiläumsmagazin 75 Jahre BB und RuW**

### Neuerscheinung Buch

**Hommel/Dehmel**

**Unternehmensbewertung case by case**

8. Auflage 2021, 395 S., Broschur, € 42,-

ISBN: 978-3-8005-1771-8 / Infos unter: [shop.ruw.de/17718](http://shop.ruw.de/17718)

Mohr Siebeck  
72010 Tübingen  
Postfach 20 40  
ISSN 0022-6882

Redaktion:  
72074 Tübingen  
Wilhelmstraße 18  
jz@mohrsiebeck.com

Telefon  
(07071) 923-52  
Telefax  
(07071) 923-67  
www.juristenzeitung.de

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z134

# Juristen Zeitung

19

76. Jahrgang  
1. Oktober 2021  
Seiten 913-964

Aus dem Inhalt:

**Anna Leisner-Egensperger**

Der legitime Zweck als Bezugspunkt der  
Verhältnismäßigkeit

**Christian Seiler**

Pandemiebedingte Maßnahmen zur  
Kontaktvermeidung als verfassungsrechtliche  
Herausforderung

**Christoph G. Paulus**

Der Solidargedanke als Grundlage eines  
Katastrophenrechts – Lehren aus der Pandemie

**Gottfried Schiemann**

Schadensersatz statt der Nacherfüllung

BVerfG mit Anmerkung von

**Oliver Lepsius**

Nächtliche Ausgangsbeschränkungen  
gemäß § 28b Abs. 1 Satz 1 Nr. 2 IfSG

OLG Köln mit Anmerkung von

**Gerald Mäsch**

Gerichtsstands- und Rechtswahlklausel in den  
Beförderungsbedingungen einer Fluggesellschaft



#### Herausgeber

Professor Dr. Dr. Eric Hilgendorf, Würzburg  
Professor Dr. Matthias Jestaedt, Freiburg i.Br.  
Professor Dr. Dr. h.c. Herbert Roth, Regensburg  
Professor Dr. Astrid Stadler, Konstanz  
Professor Dr. Bernhard Großfeld, Münster (bis 2000)  
Professor Dr. Christian Starck, Göttingen (bis 2006)  
Professor Dr. Dr. h.c. Rolf Stürner, Freiburg i.Br. (bis 2012)

#### Redaktion

Martin Idler, Tübingen

Mohr Siebeck

19 76. Jahrgang  
1. Oktober 2021

# JZ Juristen Zeitung

Inhalt

## Aufsätze

Professorin Dr. **Anna Leisner-Egensperger**  
Der legitime Zweck als Bezugspunkt der  
Verhältnismäßigkeit **913**

Professor Dr. **Christian Seiler**  
Pandemiebedingte Maßnahmen zur Kontaktvermeidung  
als verfassungsrechtliche Herausforderung **924**

Professor a.D. Dr. **Christoph G. Paulus**, LL.M. (Berkeley)  
Der Solidargedanke als Grundlage eines  
Katastrophenrechts – Lehren aus der Pandemie **931**

Professor Dr. **Gottfried Schiemann**  
Schadensersatz statt der Nacherfüllung **939**

## Umschau

### Glückwunsch

Heiner Alwart zum 70. Geburtstag  
Professor Dr. **Edward Schramm**  
und Dr. **Thomas Maier** **948**

## Entscheidungen

BVerfG, 5. 5. 2021 – 1 BvR 781/21, 805/21,  
820/21, 854/21, 889/21

mit Anmerkung von  
Professor Dr. **Oliver Lepsius**  
Nächtliche Ausgangsbeschränkungen gemäß  
§ 28b Abs. 1 Satz 1 Nr. 2 IfSG **950**

OLG Köln, 29. 1. 2021 – 9 U 184/20  
mit Anmerkung von  
Professor Dr. **Gerald Mäsch**  
Gerichtsstands- und Rechtswahlklausel in den  
Beförderungsbedingungen einer Fluggesellschaft **959**

## JZ Information

Aktuelles aus der Rechtsprechung/  
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte **564\***  
Gesetzgebung **565\***  
Entscheidungen in Leitsätzen **566\***  
Neuerscheinungen **578\***  
Zeitschriftenübersicht **589\***  
Festschrift/Sammelwerke **592\***  
Impressum **594\***

**WM****WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN****Zeitschrift  
für Wirtschafts-  
und Bankr****37**18. September 2021  
75. Jahrgang**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS**D3-Z187****Redaktion:**Rechtsanwalt  
Dr. Christopher Kienle,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt  
Dr. Andreas Lange,  
Frankfurt a. M.Prof. Dr. Tobias Lettl,  
PotsdamRechtsanwalt  
Dr. Helmut Merkel,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt  
Arne Wittig,  
Frankfurt a. M.**Redaktionsbeirat:**Rechtsanwalt  
Thorsten Höche,  
BerlinProf. Dr. Jens-Hinrich Binder,  
TübingenVizepräsident des BGH  
Prof. Dr. Jürgen Ellenberger,  
KarlsruheRechtsanwältin  
Dr. Anna Heidelbach,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwältin  
Dr. Karen Kuder,  
Frankfurt a. M.Richterin am BGH  
Ilse Lohmann,  
KarlsruheProf. Dr. Peter O. Mülbert,  
Mainz**WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN  
TEIL IV**

Postverlagsort Frankfurt a. M.

**AUS DEM INHALT:**

Seite 1777

Beitragsbescheide ohne Begründung?

– Zur Einordnung des Urteils des EuGH v. 15.7.2021

– C-584/20 P, C-621/20 P –

Univ.-Prof. Dr. Markus C. Kerber, Berlin

Seite 1781

Corona-Lockdown bei Gewerbemieten:

Mietanpassungsmechanismen des Privatrechts und ihr Verhältnis  
zu staatlichen Rettungsgeldern

Wiss. Assistent Dr. Anton S. Zimmermann, Heidelberg

Seite 1786

OLG Stuttgart, 15.1.2021 – 5 U 11/20

Vorlage an den EuGH zur Auslegung von Art. 7 Nr. 1 Brüssel-  
Ia-VO zur Frage, ob ein deliktischer Anspruch bereits dann als  
vertraglicher Anspruch zu qualifizieren ist, wenn der deliktische  
Anspruch irgendwie mit einem vertraglichen Anspruch konkur-  
riert, sowie zum Erfolgsort nach Art. 7 Nr. 2 Brüssel-Ia-VO bei  
Überweisung von elektronischem Geld durch einen Anbieter  
von Zahlungsdienstleistungen vom Konto eines Kunden auf das  
Empfangskonto eines Glücksspielunternehmens bei dem gleich-  
en Zahlungsdienstleister

Seite 1792

Hans. OLG Bremen, 19.5.2021 – 1 W 4/21

Zum Anscheinsbeweis bei der Verwendung von Zahlungskar-  
ten mit PIN sowie zur Pflicht zur Sperranzeige nach Nr. 7.4  
Abs. 2 der Bedingungen für die Sparkassen-Card (Debitkarte)

Seite 1799

BVerfG, 17.8.2021 – 2 BvR 1086/21

Verletzung des Willkürverbots durch Nichtberücksichtigung  
von Art. 103m EGInsO zur Geltung des § 272 InsO a.F. bei  
Aufhebung der Anordnung der Eigenverwaltung

Seite 1817

BGH, 20.7.2021 – VI ZR 533/20

Zum Anspruch auf Schadensersatz des in einem sog. Dieselfall  
geschädigten Käufers im Fall einer Weiterveräußerung des Fahr-  
zeugs; zur Frage, ob zulasten des geschädigten Fahrzeugkäufers  
eine für den Kauf eines neuen Fahrzeugs gewährte „Wechsel-  
prämie“ als auszugleichender Vorteil zu berücksichtigen ist

## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

Beitragsbescheide ohne Begründung?  
– Zur Einordnung des Urteils des EuGH v. 15.7.2021 – C-584/20 P, C-621/20 P –  
Univ.-Prof. Dr. Markus C. Kerber, Berlin 1777

Corona-Lockdown bei Gewerbemieten:  
Mietanpassungsmechanismen des Privatrechts und ihr Verhältnis zu staatlichen Rettungsgeldern  
Wiss. Assistent Dr. Anton S. Zimmermann, Heidelberg 1781

### Rechtsprechung

#### Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

OLG Stuttgart 15.1.2021 5 U 11/20 Vorlage an den EuGH zur Auslegung von Art. 7 Nr. 1 1786  
Brüssel-Ia-VO zur Frage, ob ein deliktischer Anspruch bereits dann als vertraglicher Anspruch zu qualifizieren ist, wenn der deliktische Anspruch irgendwie mit einem vertraglichen Anspruch konkurriert, sowie zum Erfolgsort nach Art. 7 Nr. 2 Brüssel-Ia-VO bei Überweisung von elektronischem Geld durch einen Anbieter von Zahlungsdienstleistungen vom Konto eines Kunden auf das Empfangskonto eines Glücksspielunternehmens bei dem gleichen Zahlungsdienstleister

Hans. OLG Bremen 19.5.2021 1 W 4/21\* Zum Anscheinsbeweis bei der Verwendung von Zahlungs- 1792  
karten mit PIN sowie zur Pflicht zur Sperranzeige nach Nr. 7.4 Abs. 2 der Bedingungen für die Sparkassen-Card (Debitkarte)

#### Gesellschaftsrecht

Bundesgerichtshof 8.7.2021 V ZB 94/20\* Zu den Rechten der Gesellschafter einer GbR, wenn der 1797  
Erstehende nach einer Teilungsversteigerung eines Grundstücks der GbR das Bargebot nicht erbringt

#### Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

Bundesverfassungsgericht 17.8.2021 2 BvR 1086/21 Verletzung des Willkürverbots durch Nichtberücksichtigung 1799  
von Art. 103m EGVinsO zur Geltung des § 272 InsO a.F. bei Aufhebung der Anordnung der Eigenverwaltung

Bundesgerichtshof 15.7.2021 V ZB 130/19 Zu Voraussetzungen, Art und Wirkung einer einstweiligen 1800  
Einstellung der Zwangsversteigerung zur Vollstreckung einer durch Verwaltungsakt titulierten öffentlichen Geldforderung im Rahmen der Zwangsvollstreckung

Bundesgerichtshof 15.7.2021 V ZB 53/20 Zur Vergütung des Zwangsverwalters im Zusammenhang 1803  
mit der Bearbeitung eines Antrags des Schuldners auf Auskunft nach Art. 15 Abs. 1 DS-GVO

Bundesgerichtshof 15.7.2021 IX ZB 33/20 Rücknahme des Antrags auf Restschuldbefreiung durch 1806  
den Schuldner nur noch mit Zustimmung des Gläubigers, wenn dieser in einem asymmetrischen Verfahren einen zulässigen Versagungsantrag gestellt hat

#### Bürgerliches Recht und Handelsrecht

Bundesgerichtshof 17.9.2020 V ZB 8/20 Kein Nachweis der Erbfolge gemäß § 35 Abs. 1 GBO mit 1808  
einem eingezogenen Erbschein, auch wenn in ihm seinerzeit die Erbfolge zutreffend ausgewiesen war

Bundesgerichtshof	18.9.2020	V ZR 28/20	Zur Frage, ob das durch eine Grunddienstbarkeit gesicherte Recht, ein Grundstück „als Übergang zu benutzen“ auch dazu berechtigt, dieses mit einem Kraftfahrzeug zu überqueren	1810
Bundesgerichtshof	1.10.2020	V ZB 67/19	Zu den Voraussetzungen einer unrichtigen Sachbehandlung im Sinne von § 21 Abs. 1 Satz 1 GNotKG; getrennte Beurkundung von Grundstückskaufvertrag und Auflassung keine unrichtige Sachbehandlung im Sinne des § 21 Abs. 1 Satz 1 GNotKG, auch wenn der Notar die Beteiligten nicht über kostengünstigere andere Gestaltungsmöglichkeiten belehrt hat	1811
Bundesgerichtshof	20.7.2021	VI ZR 152/20	Zur sekundären Darlegungslast hinsichtlich der Frage, wer die Entscheidung über den Einsatz einer unzulässigen Abschaltanlage bei dem beklagten Fahrzeugmotorenhersteller getroffen und ob der Vorstand hiervon Kenntnis hatte; zu einer auf dem sittenwidrigen Verhalten beruhenden Belastung mit einer ungewollten Verbindlichkeit als Schaden im Sinne des § 826 BGB	1815
Bundesgerichtshof	20.7.2021	VI ZR 533/20*	Zum Anspruch auf Schadensersatz des in einem sog. Diebstahl geschädigten Käufers im Fall einer Weiterveräußerung des Fahrzeugs; zur Frage, ob zulasten des geschädigten Fahrzeugkäufers eine für den Kauf eines neuen Fahrzeugs gewährte „Wechselprämie“ als auszugleichender Vorteil zu berücksichtigen ist	1817



## 19. Internationaler Retail-Bankentag der Börsen-Zeitung

Börsen-Zeitung



4./5. Oktober 2021 Informationen: Tel. +49 69 2732 553

Die mit **◆** gekennzeichneten Entscheidungen des BGH sind zum Abdruck in der amtlichen Sammlung vorgesehen.

Nicht amtliche Leitsätze zu Entscheidungen des BGH sind kursiv gesetzt. Leitsätze zu Entscheidungen der Instanzgerichte sind überwiegend durch den Einsender oder die Redaktion verfasst.

Die mit einem \* gekennzeichneten Entscheidungen sind zur Veröffentlichung und Besprechung in den Entscheidungsanmerkungen zum Wirtschafts- und Bankrecht (WuB) vorgesehen.

Nur soweit der Redaktion bis zur Drucklegung die Rechtskraft einer instanzgerichtlichen Entscheidung mitgeteilt worden ist, wird dies im Anschluss an das Aktenzeichen vermerkt. Ein fehlender Rechtskrafthinweis muss daher nicht bedeuten, dass die Entscheidung nicht rechtskräftig geworden ist.

**Redaktion:** Rechtsanwalt Dr. Christopher Kienle, Frankfurt a. M.; Professor Dr. Tobias Lett, LL.M. (EUR), Universität Potsdam; Rechtsanwalt Dr. Helmut Merkel, Frankfurt a. M.; Rechtsanwalt Arne Wittig, Frankfurt a. M.; Rechtsanwalt Dr. Andreas Lange, Frankfurt a. M. (presserechtlich verantwortlicher Redakteur)

**Redaktionsbeirat:** Rechtsanwalt Thorsten Höche, Chefsyndikus des Bundesverbandes deutscher Banken e. V., Berlin (Vorsitzender); Professor Dr. Jens-Hinrich Binder, LL.M. (London), Eberhard Karls Universität Tübingen; Vizepräsident des Bundesgerichtshofs Professor Dr. Jürgen Ellenberger, Karlsruhe; Rechtsanwältin Dr. Anna Heidebach, Leiterin der Rechtsabteilung der DZ-Bank AG, Frankfurt a. M.; Rechtsanwältin Dr. Karen Kuder, Chefsyndikus der Deutschen Bank AG, Frankfurt a. M.; Ilse Lohmann, Richterin am Bundesgerichtshof, Karlsruhe; Professor Dr. Peter O. Mühlert, Direktor des Instituts für Internationales Recht des Spar-, Giro- und Kreditwesens an der Johannes Gutenberg-Universität Mainz

**Verlag:** Herausberggemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Keppler, Lehmann GmbH & Co. KG, Postfach 11 09 32, 60044 Frankfurt a. M., Düsseldorf Straße 16, 60329 Frankfurt a. M., Geschäftsführung: Axel Harms, Torsten Ulrich, Dr. Jens Zinke

**Redaktionsleiter:** Dr. Andreas Lange (0 69) 27 32-164, E-Mail: a.lange@wmrecht.de; **Lektorat:** Heike Back (0 69) 27 32-172, E-Mail: h.back@wmrecht.de; **Redaktionsassistent:** Sylvia Mahler (0 69) 27 32-188, E-Mail: s.mahler@wmrecht.de

**Anzeigen:** Ralf Becker (0 69) 27 32-553, E-Mail: r.becker@wmrecht.de; **Vertrieb/Nachbestellungen:** (0 69) 27 32-142, **Telefax** (0 69) 23 26 85, E-Mail: vertrieb@wmgruppe.de

**Satz:** mediatEXT Jena GmbH, Richard-Sorge-Straße 6a/b, 07747 Jena, E-Mail: info@mediatext.de

**Druck:** Offsetdruckerei E. Sauerland GmbH, Am Spitalacker 1, 63571 Gelnhausen, Telefon (0 60 51) 5 38 38-10

Bei Einzelbezug des Teils IV der WERTPAPIER-MITTEILUNGEN beträgt der Abonnementpreis monatlich € 128,40 (inkl. MwSt. und 3 Online-Nutzern) + € 7,95 Versandkostenzuschlag (inkl. MwSt.). Auslandsbezug ohne Mehrwertsteuer + € 9,10 Versandkostenzuschlag. Für Mitglieder der ARGE Bank- und Kapitalmarktrecht gibt es für die Dauer des Fachanwaltslehrgangs einen Rabatt von 50% auf den Abonnementpreis.

Im Preis inbegriffen sind die jährlichen zwei Einbanddecken.

Bei Nichtbelieferung infolge höherer Gewalt oder infolge von Arbeitskämpfen bestehen keine Ansprüche gegen den Verlag.

Abbestellungen nur zum Quartalsende bei dreiwöchiger Kündigungsfrist.

©2021 Herausberggemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Frankfurt am Main – ISSN 0342-6971

**Urheber- und Verlagsrechte:** Das Werk einschließlich aller seiner Teile ist urheberrechtlich geschützt. Urheberschutz besteht auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und deren Leitsätze, soweit sie vom Einsender oder der Redaktion erarbeitet oder redigiert worden sind. Jede Verwertung außerhalb der Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ist ohne Zustimmung unzulässig und strafbar. Dies gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronischen Systemen.

**Manuskripte:** Die Übersendung eines Manuskripts beinhaltet die Erklärung, dass der Verfasser den Beitrag oder einen Beitrag mit gleichem Gegenstand nicht zeitnah anderweitig anbietet. Für unverlangt eingereichte Manuskripte übernehmen Verlag und Redaktion keine Haftung. Mit der Annahme zur Veröffentlichung erwirbt der Verlag vom Verfasser alle Rechte, insbesondere das ausschließliche Verlagsrecht für die Zeit bis zum Ablauf des Urheberrechts und die Befugnis zur Einspeicherung in eine Datenbank sowie das Recht zur weiteren Vervielfältigung zu gewerblichen Zwecken im Wege eines photomechanischen oder eines anderen Verfahrens.

**Hinweise für Autoren** unter [www.wertpapiermitteilungen.de](http://www.wertpapiermitteilungen.de)

### WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV

**• ZInsO-Aufsätze****Die Gesetzgebung im Gesellschaftsrecht in Deutschland in den Jahren 2020 und 2021** (S. 2113)

von Professor Dr. iur. Heribert Hirte, LL.M. (Berkeley), Köln/Berlin/Hamburg

**Einstellung von Insolvenzverfahren gemäß § 213 InsO – Sanierungen in alternativem Gewand** (S. 2124)

von Rechtsanwaltschaft/Fachanwalt für Insolvenzrecht Dr. Joachim Heitsch, Berlin

**• ZInsO-Rechtsprechungsreport****Vorschussanordnung zu Gunsten von Mitglied des Gläubigerausschusses kein Vollstreckungstitel i.S.d. § 794 ZPO** (S. 2133)

BGH, Beschl. v. 22.7.2021 – IX ZB 47/19

**Insolvenzverwalter als Betreiber der Deponie mit Eröffnung des Insolvenzverfahrens; Erfüllen von Nachsorgepflichten vom Insolvenzverwalter als Masseverbindlichkeiten i.R.d. Festsetzung von Zwangsgeldern** (S. 2139)

BayVGH, Beschl. v. 26.7.2021 – 12 ZB 18.2385

**Verjährung des Anfechtungs-/Rückforderungsrechts wegen grob fahrlässigem Pflichtverstoß des Insolvenzverwalters** (S. 2142)

OLG Brandenburg, Urt. v. 21.7.2021 – 7 U 134/19

**Vergütung des noch von Insolvenzschuldnerin beauftragten Abschlussprüfers** (S. 2145)

OLG Frankfurt/M., Urt. v. 28.4.2021 – 4 U 72/20

**Schenkungsrechtliche Anfechtbarkeit der Ausschüttung von Dividenden** (S. 2154)

BGH, Urt. v. 22.7.2021 – IX ZR 81/20

**Anfechtungsrechtliche Behandlung der wirtschaftlich einem Darlehen entsprechenden Forderung** (S. 2156)

BGH, Urt. v. 22.7.2021 – IX ZR 195/20

**Haftung des Kommanditisten für (Gewerbebesteuer-) Forderung gegenüber insolventem KG-Schiffsfonds als Masseverbindlichkeit** (S. 2164)

BGH, Urt. v. 3.8.2021 – II ZR 194/20

**Vergütung des Sonderinsolvenzverwalters; besonderer Umfang und schwierige rechtliche Lage** (S. 2174)

AG Hannover, Beschl. v. 29.4.2021 – 908 IN 825/09 – 6

RA Dr. Susanne Berner

Michael Bretz

RA Dr. Christian Brünkmans

RA Dr. Jan de Weerth

Prof. Dr. Ulrich Foerste

RA Dr. Michael C. Frege

RiAG Frank Frind

RiBGH a.D. Prof. Dr. Markus Gehrlein

Prof. Dr. Hugo Grote

RA Dr. Andreas Henkel

WP/StB Michael Hermanns

Prof. Dr. Heribert Hirte

RA Martin Horstkotte

Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber

RA Peter J. Hütten

RiAG Dr. Peter Laroche

Prof. Dr. Wolfgang Marotzke

RA Prof. Dr. Torsten Martini

Prof. Dr. Sebastian Mock

RA Dr. Patrick Mückl

Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser

RA Dr. Manfred Obermüller

Vors. RiOLG Dr. Dietmar Onusseit

RA Prof. Dr. Klaus Pannen

RiBGH a.D. Prof. Dr. Gerhard Pape

RA Dr. Christoph Poertzen

RA Stephan Ries

Prof. Dr. Thomas Rönnau

Vors. RiOLG Katrin van Rossum

Prof. Dr. Jessica Schmidt

RiBGH Dr. Volker Schultz

RA Ralph Veil

RiBGH a.D. Gerhard Vill

OSTA Raimund Weyand

**Schriftleiter:**

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer



## Inhaltsverzeichnis

### ZInsO-Aktuell

#### ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 41/2021

### ZInsO-Aufsätze

<b>Die Gesetzgebung im Gesellschaftsrecht in Deutschland in den Jahren 2020 und 2021</b> .....	2113
von Professor Dr. iur. Heribert Hirte, LL.M. (Berkeley), Köln/Berlin/Hamburg	
<b>Einstellung von Insolvenzverfahren gemäß § 213 InsO – Sanierungen in alternativem Gewand</b> .....	2124
von Rechtsanwalt/Fachanwalt für Insolvenzrecht Dr. Joachim Heitsch, Berlin	

### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

<b>In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts.</b> .....	2130
--	------

Diese Ausgabe enthält eine Rezension zu folgendem Titel:  
Römermann, Praktikerhandbuch der Sanierung und Restrukturierung



### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### • Insolvenz- und Sanierungsrecht

<b>Vorschussanordnung zu Gunsten von Mitglied des Gläubigerausschusses kein Vollstreckungstitel i.S.d. § 794 ZPO.</b> .....	2133
BGH, Beschl. v. 22.7.2021 – IX ZB 47/19	

<b>Sperrung von Stromabnehmerstelle durch Gerichtsvollzieher</b> .....	2135
BGH, Beschl. v. 17.6.2021 – I ZB 68/20	

<b>Insolvenzverwalter als Betreiber der Deponie mit Eröffnung des Insolvenzverfahrens; Erfüllen von Nachsorgepflichten vom Insolvenzverwalter als Masseverbindlichkeiten i.R.d. Festsetzung von Zwangsgeldern</b> .....	2139
BayVGH, Beschl. v. 26.7.2021 – 12 ZB 18.2385	

<b>Verjährung des Anfechtungs-/Rückforderungsrechts wegen grob fahrlässigem Pflichtverstoß des Insolvenzverwalters.</b> .....	2142
OLG Brandenburg, Urt. v. 21.7.2021 – 7 U 134/19	

<b>Vergütung des noch von Insolvenzschuldnerin beauftragten Abschlussprüfers</b> .....	2145
OLG Frankfurt/M., Urt. v. 28.4.2021 – 4 U 72/20	

#### • Insolvenzanfechtungsrecht

<b>Schenkungsrechtliche Anfechtbarkeit der Ausschüttung von Dividenden</b> .....	2154
BGH, Urt. v. 22.7.2021 – IX ZR 81/20	

<b>Anfechtungsrechtliche Behandlung der wirtschaftlich einem Darlehen entsprechenden Forderung</b> .....	2156
BGH, Urt. v. 22.7.2021 – IX ZR 195/20	

<b>Anfechtbarkeit wegen unentgeltlicher Leistungen gegenüber einem stillen Gesellschafter</b> .....	2160
LG Heilbronn, Urt. v. 20.8.2021 – Bö 10 O 365/20	

#### • Insolvenznahes Kapitalmarkt- und Gesellschaftsrecht

<b>Haftung des Kommanditisten für (Gewerbebesteuer-) Forderung gegenüber insolventem KG-Schiffsfonds als Masseverbindlichkeit</b> .....	2164
BGH, Urt. v. 3.8.2021 – II ZR 194/20	

<b>Beschaffenheitsvereinbarung zur Ertragsfähigkeit von Unternehmen außerhalb notariellen Vertrags über Erwerb sämtlicher GmbH-Geschäftsanteile</b> .....	2165
OLG München, Urt. v. 23.6.2021 – 7 U 6141/19	

• **Kosten- und Vergütungsrecht**

**Vergütung des Sonderinsolvenzverwalters; besonderer Umfang und schwierige rechtliche Lage** ..... 2174  
AG Hannover, Beschl. v. 29.4.2021 – 908 IN 825/09 – 6

Mit dieser Ausgabe verteilen wir Beilagen folgender Unternehmen: Verlag C.H. Beck oHG.

Wir bitten um freundliche Beachtung.

## Impressum

### Herausgeber:

Prof. Dr. Christian Berger • RA Dr. Susanne Berner • Michael Bretz • RA Dr. Christian Brückmans • RA Dr. Jan de Weerth • Prof. Dr. Ulrich Foerste • RA Dr. Michael C. Frege • RiAG Frank Frind • RiBGH a.D. Prof. Dr. Markus Gehrlein • Prof. Dr. Hugo Grote • RA Dr. Andreas Henkel • WP/StB Michael Hermanns • Prof. Dr. Heribert Hirte • RA Martin Horstkotte • Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber • RA Peter J. Hützen • RiAG Dr. Peter Laroche • Prof. Dr. Wolfgang Marotzke • RA Prof. Dr. Torsten Martini • PD Dr. Sebastian Mock • RA Patrick Mückl • Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser • RA Dr. Manfred Obermüller • Vors. RiOLG Dr. Dietmar Onusseit • RA Prof. Dr. Klaus Pannen • RiBGH a.D. Prof. Dr. Gerhard Pape • RA Dr. Christoph Poertzgen • RA Stephan Ries • Prof. Dr. Thomas Rönnau • Vors. RiOLG Katrin van Rossum • Prof. Dr. Jessica Schmidt • RiBGH Dr. Volker Schultz • RA Ralph Veil • RiBGH a.D. Gerhard Vill • OStA Raimund Weyand

### Schriftleitung:

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer (ZInsO)  
RA/StB/WP Andreas Ziegenhagen (ZInsO FOKUS Sanierung)

### Gründungsherausgeber:

RiBGH a.D. Hans-Peter Kirchhof • Vors. RiBGH a.D. Dr. Gerhart Kreft • Vors. RiLAG a.D. Ernst-Dieter Berscheid • RiBGH Prof. Dr. Gerhard Pape • Prof. Udo Hintzen • Prof. Dr. Heribert Hirte • RA Dr. Manfred Obermüller • RA Wolfgang Wutzke • RA Dr. Karsten Förster • Michael Bretz • Prof. Dr. Hugo Grote • RA Martin Notthoff • Dipl.-Kfm./StB Gerd Scholten • OStA Raimund Weyand – **Ehemalige Herausgeber:** • RA Dr. Karen Kuder • RA Dr. Norbert Küpper • RiBGH a.D. Prof. Dr. Lutz Strohn

### Urheber- und Verlagsrechte:

Annahme nur von Originalaufsätzen, die ausschließlich dem Verlag zur Alleinverwertung in allen Medien angeboten werden. Mit der Annahme des Manuskripts durch den Verlag überträgt der Autor dem Verlag für die Dauer von vier Jahren das ausschließliche, danach das einfache Nutzungsrecht. Das Nutzungsrecht umfasst insbesondere auch die Befugnis zur Einspeicherung in Datenbanken sowie zur weiteren Vervielfältigung im Wege fotomechanischer oder elektronischer Verfahren, einschl. Disketten, CD-ROM, DVD und Online-Diensten.

Die Zeitschrift und alle in ihr enthaltenen Beiträge und Abbildungen sind urheberrechtlich geschützt. Mit Ausnahme der gesetzlich zugelassenen Fälle ist eine Verwertung ohne Einwilligung des Verlages unzulässig.

Wolters Kluwer Deutschland GmbH  
Wolters-Kluwer-Str. 1, 50354 Hürth  
<http://www.wolterskluwer-online.de/insolvenzrecht>

**Kundenservice:** (0 26 31) 801-22 22

**Erscheinungsweise:** wöchentlich

**Anzeigenverkauf:** Janosch Kleibrink

Telefon: (0 22 33) 37 60-77 19

E-Mail: [Janosch.Kleibrink@wolterskluwer.com](mailto:Janosch.Kleibrink@wolterskluwer.com)

**Anzeigendisposition:** Karin Odening

Telefon (0 22 33) 37 60-77 60

E-Mail: [anzeigen@wolterskluwer.com](mailto:anzeigen@wolterskluwer.com)

**Schriftleiter ZInsO:** Rechtsanwalt Prof. Dr. iur. Hans Haarmeyer

E-Mail: [hans.haarmeyer@t-online.de](mailto:hans.haarmeyer@t-online.de)

Manuskripte und Urteilsentwürfe erbeten an den Schriftleiter

**Schriftleiter ZInsO FOKUS Sanierung:** Rechtsanwalt,

Steuerberater, Wirtschaftsprüfer Andreas Ziegenhagen

E-Mail: [ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com](mailto:ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com)

**Redaktion:** Ass. iur. Anke Losch

Wolters-Kluwer-Str. 1, 50354 Hürth

Telefon: (0 22 33) 37 60-70 69

E-Mail: [ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com](mailto:ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com)

**Einsendung von Entscheidungen**

Eingesandte Entscheidungen werden nur dann zur Veröffentlichung angenommen, wenn sie zuvor anonymisiert worden sind.

**Bezugspreis zzgl. Versandkosten**

Jahresabonnement: € 759,00

Preis für das Einzelheft: € 30,00

**Kündigungsfrist:**

6 Wochen zum Ende des Bezugsjahres

**Herstellung:** Lotos Poligrafia Sp. z o.o., Warszawa, Polen

ISSN 2568-6380

# ÖSTERREICHISCHE NOTARIAT ZEITUNG

153. JAHRGANG

09  
2021

MONATSSCHRIFT FÜR NOTARIAT UND VERFAHREN AUSSER STREITSACHEN

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z315



Aus dem Inhalt:

---

## BEITRÄGE

---

*Jakob Kepplinger:*

Zur Konturierung der Vermögensopfertheorie durch 2 Ob 119/20 v Seite 458

---

*Dominik Prankl:*

Probleme der Transmission des Hofübernahmerechts beim Ehegattenerbhof Seite 469

---

## RECHTSPRECHUNG

---

Auch bei einem Grundbuchsrekurs hat zur Behebung von Formmängeln ein Verbesserungsauftrag zu erfolgen (*Mario Billeth*) Seite 479

---

Pflegevermächtnis Seite 498

---

Vermögensopfer: Fruchtgenussrecht schadet nicht Seite 508

---

Kein Antragsrecht von nahen Angehörigen auf Umbestellung des Erwachsenenvertreters (*Michael Ganner*) Seite 517

---

LEITUNG: Christian Rabl, Alexander Schopper, Alexander Winkler (Chefredakteur)

REDAKTION: Ludwig Bittner, Christian Koller, Elisabeth Lovrek, Peter G. Mayr, Gottfried Musger, Karl Stöger, Martin Trenker, Rudolf Welser

BEIRAT: Irene Faber, Christoph Grabenwarter, Andreas Kletečka, Helmut Ofner, Manfred Umlauf, Wolfgang Zankl

# Inhalt

## Editorial

<b>Erbrecht</b> .....	457
<i>Christian Rabl</i>	

## Beiträge

<b>Zur Konturierung der Vermögensopfertheorie durch 2 Ob 119/20v</b> .....	458
<i>Jakob Keplinger</i>	
<b>Probleme der Transmission des Hofübernahmerechts beim Ehegattenerbhof</b> .....	469
<i>Dominik Prankl</i>	

## Rechtsprechung

### Grundbuch, Wohn- und Liegenschaftsrecht

<b>Auch bei einem Grundbuchsrekurs hat zur Behebung von Formmängeln ein Verbesserungsauftrag zu erfolgen</b> .....	479
<i>OGH 13. 4. 2021, 5 Ob 217/20b: §§ 82a, 95, 122 GBG; §§ 9, 10 AußStrG</i>	
<i>Anmerkung von Mario Billeth</i>	

### Erbrecht

<b>Auskunft der Bank über Kleinbetragssparbücher</b> ..	483
<i>OGH 25. 3. 2021, 2 Ob 101/20x: §§ 32, 38 BWG; § 166 AußStrG</i>	

<b>Beitragspflicht der Vermächtnisnehmer</b> .....	485
<i>OGH 25. 3. 2021, 2 Ob 189/20p: § 783 ABGB aF</i>	

<b>Erbunwürdigkeit: Vortäuschen eines Testaments und dessen Vernichtung</b> .....	488
<i>OGH 26. 5. 2021, 2 Ob 75/20y: § 542 ABGB aF</i>	

<b>Erbunwürdigkeit und Abgrenzung einer Auflage vom Vermächtnis</b> .....	492
<i>OGH 26. 5. 2021, 2 Ob 220/20x: §§ 542, 709 ABGB aF</i>	

<b>Pflegevermächtnis</b> .....	494
<i>OGH 24. 6. 2021, 2 Ob 54/21m: §§ 677f ABGB</i>	

<b>Pflegevermächtnis</b> .....	498
<i>OGH 24. 6. 2021, 2 Ob 63/21k: §§ 677f ABGB</i>	

<b>Vermögensopfer: Fruchtgenussrecht schadet nicht</b>	508
<i>OGH 24. 6. 2021, 2 Ob 119/20v: §§ 781, 787, 788 ABGB</i>	

### Firmenbuch und Unternehmensrecht

<b>Zum deliktischen Anspruch auf Auskunftserteilung</b>	512
<i>OGH 15. 3. 2021, 6 Ob 248/20v: § 25 GmbHG</i>	

<b>Schiedsklausel in einer Stiftungserklärung</b> .....	513
<i>OGH 14. 4. 2021, 18 OCg 1/21b: §§ 538, 581 ZPO; §§ 6, 7 ABGB; § 33 PSG</i>	

<b>Zustellung bei aufrechter Zustellvollmacht</b> .....	516
<i>OGH 23. 6. 2021, 6 Ob 103/21x: § 283 UGB; § 6 AußStrG; § 77 Abs 11 WTBG</i>	

### Verfahren außer Streitsachen

<b>Kein Antragsrecht von nahen Angehörigen auf Umbestellung des Erwachsenenvertreters</b> .....	517
<i>OGH 3. 5. 2021, 8 Ob 119/20p: §§ 122, 127, 128 AußStrG</i>	
<i>Anmerkung von Michael Ganner</i>	

Impressum .....	520
-----------------	-----

# DER BETRIEB



D3-Z12

[www.der-betrieb.de](http://www.der-betrieb.de)



## Herausgeber

Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Ballwieser  
Prof. Dr. Johanna Hey  
Prof. Dr. h.c. Rudolf Mellinghoff  
Friedrich Merz  
Dr. Thomas Wachter

## Magazin

### Gastkommentar

Anjuli Roesler  
Homeoffice – Rückkehr in den Betrieb ohne Wenn und Aber?

### Interview

Burkhard Binnewies  
Der Zinsbeschluss bleibt hinter den Erwartungen zurück

### Betriebswirtschaft

Peter Hommelhoff  
Primärrechtlich begründete Mängel im CSRD-Vorschlag und deren Beseitigung 2437

### Steuerrecht

Siegfried Grotherr  
Die modifizierte gesetzliche Preisanpassungsklausel (§ 1a AStG) und Möglichkeiten zur Vermeidung ihrer Anwendung 2448

André Briese

Aktuelles zur Lohnsteuer und Sozialversicherung bei Sachbezügen 2460

Keine Hemmung der Festsetzungsverjährung bei falschem Inhaltsadressat der Prüfungsanordnung (F. Werth) 2464

Festsetzung von Zinsen nach §§ 233a – 237 i.V.m. § 238 Abs. 1 Satz 1 AO (BMF) 2465

Besteuerung von Anteilszuteilungen durch eine EU-KapGes. – Steuerneutrale Kapitalmaßnahmen – Nachweis der Einlagenrückgewähr (BFH) 2468

Haftung bei Forderungsabtretung (BFH) 2472

### Wirtschaftsrecht

Roman Bärwaldt/Moritz Richter  
Das künftige Recht der GbR und seine Auswirkungen auf die Registerpraxis 2476

Schadensersatzhaftung der Tochtergesellschaft für Kartellverstoß der Muttergesellschaft (U. Schnelle) 2482

Restitutionsklage: Zahlungsanspruch aus Auseinandersetzungsrechnung einer GbR als unzulässiger neuer Streitgegenstand (BGH) 2483

### Arbeitsrecht

Bernd Schiefer  
Rechtsprechungsübersicht zum Individualarbeitsrecht (Teil 1) 2491

Vorsatzhaftung trotz Ausschlussklausel (J. Frank) 2498

Beweiswert einer Arbeitsunfähigkeitsbescheinigung (K. Hausberger) 2499

Bestandsschutzklage wahrt erste Stufe tariflicher Ausschlussfrist auch betreffend Verzugszinsen (BAG) 2501

Im Abonnement enthalten:

**DER LIVE  
BETRIEB**  
Ihre App - täglich aktuell

**Owlit**  
Suchen. Finden. Wissen.

**FACHMEDIEN  
ottoschmidt**

## MAGAZIN

<b>Gastkommentar</b>	M4
<i>Anyuli Roessler</i>	
<b>Aktuelle Rechtsprechung</b>	M7
<b>Kurzbeiträge</b>	M8
<b>Impressum</b>	M14
<b>Meldungen</b>	M15
<b>Interview</b>	M18
<i>Burkhard Binnewies</i>	

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Rechnungslegung

**Primärrechtlich begründete Mängel im CSR-D-Vorschlag und deren Beseitigung**

*Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Peter Hommelhoff, Heidelberg*

DB1378861 (Kurzfassung vgl. S. M8) S. 2437

### STEUERRRECHT

### AUFSATZ

Internationales Steuerrecht

**Die modifizierte gesetzliche Preisanpassungsklausel (§ 1a AStG) und Möglichkeiten zur Vermeidung ihrer Anwendung**

*Prof. Dr. Siegfried Grotherr, Hamburg*

DB1375547 (Kurzfassung vgl. S. M9) S. 2448

**Aktuelles zur Lohnsteuer und Sozialversicherung bei Sachbezügen**

Einkommensteuer/Lohnsteuer

*StB Dr. André Briese, Berlin*

DB1376223 (Kurzfassung vgl. S. M10) S. 2460

### KOMPAKT

Abgabenordnung

**Keine Hemmung der Festsetzungsverjährung bei falschem Inhaltsadressat der Prüfungsanordnung**

*RiBFH Prof. Dr. Franceska Werth, München*

DB1377728 S. 2464

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Gewinnermittlung/Einkommensteuer

**Anwendungsschreiben zur Sonderabschreibung für die Anschaffung oder Herstellung neuer Mietwohnungen nach § 7b EStG**

*BMF, Schreiben vom 21.09.2021*

DB1387108 S. 2465

**Berechnung des Ablösungsbetrags nach § 25 Abs. 1 Satz 3 ErbStG a.F.**

*Oberste Finanzbehörden der Länder, gleichlautende Erlasse vom 20.09.2021*

DB1388339 S. 2465

**Festsetzung von Zinsen nach §§ 233a - 237 i.V.m. § 238 Abs. 1 Satz 1 AO**

*BMF, Schreiben vom 17.09.2021*

DB1387703 S. 2465

## ENTSCHEIDUNGEN

Einkommensteuer

**Besteuerung von Anteilszuweisungen durch eine EU-KapGes. - Steuerneutrale Kapitalmaßnahmen i.S.d. § 20 Abs. 4a EStG - Nachweis der Einlagenrückgewähr im Steuerfestsetzungsverfahren des Anteilseigners**

*BFH, Urteil vom 04.05.2021 - VIII R 14/20*

DB1388671 S. 2468

**Haftung bei Forderungsabtretung**

Umsatzsteuer

*BFH, Urteil vom 22.06.2021 - V R 16/20*

DB1388669 S. 2472

**Abzugsfähigkeit von Zahlungen des Beschenkten zur Abwendung von Ansprüchen Dritter**

*BFH, Urteil vom 06.05.2021 - II R 24/19*

DB1388703 S. 2474

## WIRTSCHAFTSRECHT

### AUFSATZ

Personengesellschaftsrecht

#### **Das künftige Recht der GbR und seine Auswirkungen auf die Registerpraxis**

*Notar/RA Roman Bärwaldt / Ass. iur. Moritz Richter, beide Berlin*

DB1386990 (Kurzfassung vgl. S. M11)

S. 2476

### KOMPAKT

Kartellrecht

#### **Schadensersatzhaftung der Tochtergesellschaft für Kartellverstoß der Muttergesellschaft**

*RA Prof. Dr. Ulrich Schnelle, Stuttgart*

DB1388505

S. 2482

### ENTSCHEIDUNGEN

Verfahrensrecht

#### **Restitutionsklage: Zahlungsanspruch aus Auseinandersetzungsrechnung einer GbR als unzulässiger neuer Streitgegenstand**

*BGH, Urteil vom 03.08.2021 – II ZR 283/19*

DB1377438

S. 2483

Rechtsanwaltsrecht

#### **Haftung eines Rechtsanwalts wegen Verletzung von Beratungspflichten hinsichtlich der Erfolgsaussichten eines Rechtsstreits**

*BGH, Urteil vom 16.09.2021 – IX ZR 165/19*

DB1388344

S. 2484

Rechtsanwaltsrecht

#### **Voraussetzung für die Einbeziehung eines GmbH-Geschäftsführers in den Schutzbereich eines Anwaltsvertrages**

*OLG Köln, Urteil vom 12.08.2021 – 18 U 197/20*

DB1377568

S. 2490

Rechtsanwaltsrecht

#### **Anforderungen an Fristenwesen eines Anwalts bei Antrag auf erstmalige Verlängerung der Berufungsbegründungsfrist**

*BGH, Beschluss vom 22.06.2021 – VIII ZB 56/20*

DB1374172

S. 2490

Steuerstrafrecht

#### **Steuerhinterziehung durch Cum-Ex-Geschäfte**

*BGH, Urteil vom 28.07.2021 – I StR 519/20*

DB1388699

S. 2490

## ARBEITSRECHT

### AUFSATZ

Arbeitsvertragsrecht/Kündigungsrecht/Arbeitnehmerüberlassung

#### **Rechtsprechungsübersicht zum Individualarbeitsrecht (Teil 1)**

*RA/FAArbR Prof. Dr. Bernd Schiefer, Düsseldorf*

DB1387154 (Kurzfassung vgl. S. M12)

S. 2491

### KOMPAKT

Entgeltrecht/Verfahrensrecht

#### **Vorsatzhaftung trotz Ausschlussklausel**

*RA Dr. Justus Frank, Maître en droit, LL.M., Düsseldorf*

DB1375556

S. 2498

Arbeitsvertragsrecht

#### **Beweiswert einer Arbeitsunfähigkeitsbescheinigung**

*RAin Katharina Hausberger, München*

DB1376040

S. 2499

Urlaubsrecht/Kündigungsrecht

#### **Ausgleichsklausel in einem Prozessvergleich erfasst entstandenen Urlaubsabgeltungsanspruch**

*RA/FAArbR Henrik Lühge / RAin/FAinArbR Laura Brüning, beide Hamburg*

DB1377738

S. 2500

### ENTSCHEIDUNGEN

Arbeitsvertragsrecht

#### **Bestandsschutzklage wahrt erste Stufe tariflicher Ausschlussfrist auch betreffend Verzugszinsen**

*BAG, Urteil vom 24.06.2021 – 5 AZR 385/20*

DB1379962

S. 2501

D3-Z158

**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

8 **RA**

## ÖSTERREICHISCHE RICHTERZEITUNG

ORGAN DER RICHTERINNEN  
UND RICHTER SOWIE DER  
STAATSANWÄLTINNEN UND  
STAATSANWÄLTE ÖSTERREICHS

10/21 | 99. Jahrgang

### 209 EDITORIAL

### 210 IMPRESSUM

### 211 WISSENSCHAFT

### 220 STANDESPOLITIK

### 221 PERSONALIA

### 223 ENTSCHEIDUNGEN

- 223 Entscheidungsübersicht
- 228 Zivilsache Nr. 21
- 230 Strafsache Nr. 22
- 232 Verwaltungssache Nr. 23

### 234 REZENSIONEN

### U3 VERANSTALTUNGSKALENDER

### EDITORIAL

## *Sind Dienstbeschreibungen in Ihrer aktuellen Form noch zeitgemäß?*

VON ELISABETH BRUNNER | SEITE 209

### WISSENSCHAFT

## **Das Kindeswohl in der Rechtsprechung von VfGH und VwGH**

VON MARTINA LAIS UND JOHANNES SCHÖN | SEITE 211

## **Inkrafttreten des 15. Zusatzprotokolls der EMRK**

VON JAKOB KLEINSCHUSTER UND PATRICK MADL | SEITE 219

AB28816  
Wirtschaftsuniversität Wien  
Zeitschriftenmanagement  
Welthandelsplatz 1 - Haus LC  
1020 Wien

ÖSTERREICHISCHE POST AG, MZ 02Z030013 M  
MOTOPRESS WERBE- UND VERLAGSGESELLSCHAFT MBH  
BAUERNFELD GASSE 4/5/3, 1190 WIEN  
[WWW.RICHTERVEREINIGUNG.AT](http://WWW.RICHTERVEREINIGUNG.AT)

ÖSTERREICHISCHES

# Anwalts- blatt



D3-Z121 **WU**  
WIRTSCHAFTS  
 UNIVERSITÄT  
 WIEN VIENNA  
 UNIVERSITY OF  
 ECONOMICS  
 AND BUSINESS

**497 ANWALTSTAG 2021**

Präsident der RAK für Kärnten  
 Univ.-Prof. Dr. Gernot Murko  
 ÖRAK-Präsident Dr. Rupert  
 Wolff

BM Mag. Karoline Edtstadler  
 BM Dr. Alma Zadić, LL.M.

## Workshop-Beiträge von:

Dr. Alix Frank-Thomasser

Mag. Sophie Martinetz

Mag. Franz Müller

Mag. Philipp Reinisch

Univ.-Prof. Dr. Gernot Murko

**495 3 FRAGEN AN ...**

Dr. Alma Steger

**514 IM GESPRÄCH**

Dr. Volker Türk – Eine Welt  
 voller Ungleichheiten

# Inhalt 10\_2021

- 485 Editorial
- 487 Wichtige Informationen
- 488 Werbung & PR
- 489 Recht kurz & bündig
- 493 Europarecht kurz & bündig
- 495 3 Fragen an ...



Dr. Alma Steger Foto: Robert Rainer

- 545 Inserate
- 547 Indexzahlen

## AUTOREN DIESER AUSGABE:

RA Dr. Manfred Ainedter, Wien  
 em. RA Dr. Gerhard Benn-Ibler, Wien  
 RA Dr. Michael Buresch, Wien  
 RA Mag. Gerold Beneder, Wien  
 BM Mag. Karoline Edtstadler, Bundeskanzleramt  
 RA Mag. Franz Galla, Wien  
 RA Dr. Rainer Hable, M.Sc. (LSE), Wien  
 RA Mag. David Kohl, Bsc, Wien  
 em. RA Dr. Karl Krückl, MA., LL.M., Linz  
 Mag. Susanne Laggner-Primosch, Klagenfurt  
 Univ.-Prof. Dr. Gernot Murko, Klagenfurt  
 em. RA Prof. Dr. Nikolaus Lehner, Wien  
 Mag. Sophie Martinetz, Wien  
 Mag. Christian Moser, ÖRAK  
 RA Mag. Franz Müller, Wien  
 RA Mag. Bernd Rajal, Wien  
 RA Mag. Philipp Reinisch, Wien  
 Dr. Marianne Schulze, SozialRechtsNetz Wien  
 RA Dr. Ullrich Saurer, Graz  
 HR Dr. Manfred Stimmler, Wien  
 RA Dr. Alix Frank-Thomasser, Wien  
 RAA Felix Weber, LL.M., Wien  
 RA Dr. Rupert Wolff, Salzburg  
 BM Dr. Alma Zadić, LL.M., Bundesministerium  
 für Justiz

## ANWALTSTAG 2021

- 498 Festrede des Präsidenten der RAK für Kärnten  
*Gernot Murko*
- 500 Die Zukunft der Rechtsanwaltschaft: Eröffnungsrede  
des ÖRAK-Präsidenten  
*Rupert Wolff*
- 504 Videobotschaft der Bundesministerin für EU und  
Verfassung  
*Karoline Edtstadler*
- 505 Videobotschaft der Bundesministerin für Justiz  
*Alma Zadić*
- 506 Workshop „Die Zukunft der Frauen in der Anwalt-  
schaft“  
*Alix Frank-Thomasser*
- 509 Workshop „Die digitale Anwaltskanzlei“  
*Sophie Martinetz, Franz Müller und Philipp Reinisch*
- 511 Workshop „Erwartungen und Bedürfnisse der Klien-  
tinnen und Klienten“  
*Gernot Murko*

## SERVICE

- 514 Im Gespräch
- 517 Legal Tech & Digitalisierung
- 519 Termine
- 520 Chronik
- 526 Aus- und Fortbildung
- 531 Rezensionen

## RECHTSPRECHUNG

- 536 Akteneinsicht im Disziplinar-  
verfahren – Zuständigkeit für  
die Entscheidung über eine Be-  
schwerde gegen einen abgewie-  
senen Delegationstransfer
- 537 Zuständigkeit bei Beschwerden  
über Zeugengebühren im  
Disziplinarverfahren
- 538 Fragenverlesung durch den  
Obmann der Geschworenen
- 541 Royal Dutch Shell – Paradig-  
menwechsel für den Klima-  
schutz?

# BBK

20

15.10.2021

[www.nwb.de](http://www.nwb.de)

- 
- 953 **Buchführungs-Seminar**  
Bilanzierung von Bewertungseinheiten am Beispiel  
eines Zinsswaps  
Dr. Johannes Riepolt
- 963 **Steuerrecht**  
Reaktion des BMF auf Verfassungswidrigkeit des Zinssatzes von 6 % – Was geschieht bei Neufestsetzungen, Änderungen und Erstattungsinsen?  
Bernd Rätke
- 969 **Jahresabschluss**  
Quo vadis· nachhaltigkeitsbezogene Berichterstattung? – Entwurf der EU-Kommission zur Reform der CSRD-Richtlinie  
Prof. Dr. Ludwig Hierl
- 977 **Umsatzsteuer**  
Steuerschuldnerschaft beim Handel mit CO<sub>2</sub>-Zertifikaten – Hohe Verwechslungsgefahr bei den unterschiedlichen Zertifikatsarten  
Katharina Völker-Lehmkuhl
- 985 **Controlling**  
Unternehmensplanung 2022 – Vieles ist gleich, aber einiges anders – Elektronische Checkliste zur Berücksichtigung Corona-bedingter Besonderheiten  
Jörgen Erichsen  
 Beitrag inklusive elektronischer Arbeitshilfe

**GOGREEN**

Klimaneutraler Versand  
mit der Deutschen Post

**Herausgeber:**

Prof. Dr. Carsten Theile • VRiFG Bernd Rätke • StB/WP Wolfgang Eggert

## KURZNACHRICHTEN

- 947 Steuerrecht aktuell  
Bernd Rätke

## BUCHFÜHRUNGS-SEMINAR

- 953 **Bilanzierung von Bewertungseinheiten  
am Beispiel eines Zinsswaps**  
Dr. Johannes Riepolt  
► Kurzfassung NWB PAAAH-90728

## BEITRÄGE

- 963 Steuerrecht  
**Reaktion des BMF auf Verfassungswidrigkeit des Zinssatzes von 6 %**  
Bernd Rätke  
► Kurzfassung NWB WAAAH-90730

- 969 Jahresabschluss  
**Quo vadis nachhaltigkeitsbezogene  
Berichterstattung?**

Prof. Dr. Ludwig Hierl

► Kurzfassung NWB QAAAH-90732

- 977 Umsatzsteuer  
**Steuerschuldnerschaft beim Handel  
mit CO<sub>2</sub>-Zertifikaten**

Katharina Völker-Lehmkuhl

► Kurzfassung NWB EAAAH-90736

- 985 Controlling  
**Unternehmensplanung 2022 –  
Vieles ist gleich, aber einiges anders**

Jörgen Erichsen

► Kurzfassung NWB KAAAH-90734

**NWB Datenbank** ► Beitrag inklusive elektronischer  
Arbeitshilfe

- 992 Impressum



Literatur



Siehe auch



Weblink



Quelle



Informationen



Video



Audio



Berechnung



Galerie



Merksatz

# VersR

D3-Z212



Zeitschrift für Versicherungsrecht, Haftungs- und Schadensrecht

**Aus dem Inhalt**

Seiten 1265–1328

20

**Aufsätze**

*Charlotte Möller* — Probleme beim Versichererwechsel – Ein Beitrag zur Vermeidung von Umdeckungslücken 1265

*Hans-Berndt Ziegler* — Der plausible Entscheidungskonflikt im Rahmen rechtmäßigen Alternativverhaltens 1271

**Rechtsprechung**

Immuntherapie eines an multipler Sklerose Erkrankten ist keine Schutzimpfung im Sinne der AUB (OLG Zweibrücken) 1278

Betriebsschließungsversicherung setzt Realisierung einer intrinsischen Gefahr voraus (OLG Hamburg) 1285

Im Fernabsatz geschlossener wirksamer Versicherungsmaklervertrag (OLG Dresden) 1295

Keine einheitliche Beurteilung des Ersatzes fiktiver Mängelbeseitigungskosten im Kaufrecht und Werkvertragsrecht (BGH) 1304

Vorrang der spezialgesetzlichen Prospekthaftung gegenüber Haftung wegen vorvertraglicher Pflichtverletzung (BGH) 1308

Schmerzensgeld für Geburtsschaden mit Hirnschädigung ist nach der lebenslangen Beeinträchtigung zu bemessen (OLG Koblenz) m. Anm. Lothar Jaeger 1311

Zulässiger Verzicht auf Einspruch schon vor Erlass des Vollstreckungsbescheids (BGH) 1322

Versicherungsrecht



# Versicherungsrecht

Zeitschrift für Versicherungsrecht, Haftungs- und Schadensrecht



## Herausgeber und Hauptschriftleiter:

Prof. Dr. Manfred Wandt, Frankfurt/M.

## Weitere Mitglieder der Schriftleitung:

Prof. Dr. Oliver Brand, LL.M., Mannheim (Kranken- und Unfallversicherung, Straßenverkehrsrecht), Dr. Jürgen Bürkle, Stuttgart (Versicherungsaufsichts- und Versicherungsunternehmensrecht), VRIOLG a.D. Lothar Jaeger, Köln (Berufshaftungs- und Amtshaftungsrecht), RA Prof. Dr. Theo Langheid, Salzburg (Allgemeines Versicherungsvertragsrecht, alle Versicherungszweige außer Haftpflicht- und Personenversicherung), Prof. Dr. Dirk Loo-schelders, Düsseldorf (Haftpflichtversicherung, Haftungsrecht, Sozialversicherungsrecht, Internationales Privat- und Prozessrecht), Prof. Dr. Peter Reiff, Trier (Allgemeines Versicherungsvertragsrecht, Lebens- und Berufsunfähigkeitsversicherung, Vertriebsrecht, Prozessrecht).

## Herausgeberbeirat:

Prof. Dr. Walter Bayer, Jena; RA Dr. Gunne Bähr, LL.M., Köln; Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Claus-Wilhelm Canaris†, München; Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M., Mainz; RA Dr. Joachim Grote, Köln; VRIOLG Dr. Gregor Gundlach, Hamm; RiBGH Marion Harsdorf-Gebhardt, Karlsruhe; RA Dr. Bodo Hasse, LL.M., München; Prof. Dr. Helmut Heiss, LL.M., Zürich; VRIOLG Dr. Ulrich Herrmann, Karlsruhe; Prof. Dr. Robert Koch, LL.M., Hamburg; Prof. Dr. Egon Lorenz†, Mannheim; RA Dr. Bernd Michaels†, Düsseldorf; VizepräsiBGH a.D. Dr. Gerda Müller, Karlsruhe; Prof. Dr. Petra Pohlmann, Münster; Prof. Dr. Roland Rixecker, Saarbrücken; Prof. Dr. Martin Schauer, Wien; Prof. Dr. Andreas Spickhoff, München; VRIOLG a.D. Wilfried Terno, Karlsruhe; RiBGH Vera von Pentz, Karlsruhe; Prof. Dr. Gerhard Wagner, LL.M., Berlin.

## Inhalt

versr.de

### Aufsätze

- Dr. Charlotte Möller, Köln – Probleme beim Versichererwechsel – Ein Beitrag zur Vermeidung von Umdeckungslücken** ..... 1265
- Dr. Hans-Berndt Ziegler, Marburg – Der plausible Entscheidungskonflikt im Rahmen rechtmäßigen Alternativverhaltens** ..... 1271

### Rechtsprechung

#### Versicherungsvertragsrecht

##### Krankheitskostenversicherung

- Unklare Frage nach „Anomalien“ im Versicherungsantrag (OLG Frankfurt, Urt. v. 24.3.2021 – 7 U 44/20) ..... 1275

##### Unfallversicherung

- Immuntherapie eines an multipler Sklerose Erkrankten ist keine Schutzimpfung im Sinne der AUB** (OLG Zweibrücken, Urt. v. 8.5.2020 – 1 U 73/18) ..... 1278

##### Kfz-Kaskoversicherung

- Hängenbleiben eines Kfz mit geöffneter Verkaufsklappe an Hausecke ist Unfall (OLG Karlsruhe, Urt. v. 1.6.2021 – 9 U 54/19) ..... 1280

## Inhalt

### *Rechtsschutzversicherung*

Anforderungen an bindenden Stichentscheid (OLG Hamm, Urt. v. 12.5.2021 – 20 U 36/21) ..... 1282

### *Betriebsschließungsversicherung*

**Betriebsschließungsversicherung setzt Realisierung einer intrinsischen Gefahr voraus** (OLG Hamburg, Urt. v. 16.7.2021 – 9 U 199/20) ..... 1285

Abschließende Aufzählung der meldepflichtigen Krankheiten und Krankheitserreger (OLG Naumburg, Urt. v. 1.7.2021 – 4 U 164/20) ..... 1291

### *Wassersportkaskoversicherung*

Leistungskürzung um 80 % wegen Abkommens von Route (LG Neubrandenburg, Urt. v. 14.4.2021 – 3 O 537/19) ..... 1293

## Vertriebsrecht

### *Versicherungsmakler*

**Im Fernabsatz geschlossener wirksamer Versicherungsmaklervvertrag** (OLG Dresden, Beschl. v. 10.3.2021 – 4 U 2372/20; OLG Dresden, Beschl. v. 3.5.2021 – 4 U 2372/20) ..... 1295

## Haftungsrecht

### *Amtshaftung*

Zurechnungszusammenhang zwischen Amtspflichtverletzung und Schaden kann durch Handeln Dritter unterbrochen werden (BGH, Urt. v. 21.1.2021 – III ZR 70/19) ..... 1298

### *Eingriff in den Gewerbebetrieb*

Abgrenzung von Meinungsfreiheit und unzulässiger Schmähkritik bei unangebrachter und ausfälliger Äußerung über ein Unternehmen (OLG Hamm, Urt. v. 19.2.2021 – 7 U 54/20) ..... 1302

### *Kaufvertrag*

**Keine einheitliche Beurteilung des Ersatzes fiktiver Mängelbeseitigungskosten im Kaufrecht und Werkvertragsrecht** (BGH, Urt. v. 12.3.2021 – V ZR 33/19) ..... 1304

### *Prospekthaftung*

**Vorrang der spezialgesetzlichen Prospekthaftung gegenüber Haftung wegen vorvertraglicher Pflichtverletzung** (BGH, Beschl. v. 19.1.2021 – XI ZB 35/18) ..... 1308

### *Schmerzensgeld*

**Schmerzensgeld für Geburtsschaden mit Hirnschädigung ist nach der lebenslangen Beeinträchtigung zu bemessen** (OLG Koblenz, Urt. v. 16.12.2020 – 5 U 836/18)  
*m. Anm. Lothar Jaeger* ..... 1311

## Prozessrecht

### *Anwaltskosten*

Bei Klageandrohung im ersten Schreiben regelmäßig keine Erstattung vorgerichtlicher Anwaltskosten (BGH, Urt. v. 22.6.2021 – VI ZR 353/20) ..... 1317

### *Geheimhaltungsverpflichtung*

**Anordnung der Geheimhaltung von technischen Berechnungsgrundlagen eines Krankenversicherers gem. § 174 Abs. 3 S. 1 GVG** (KG, Beschl. v. 10.11.2020 – 6 W 1029/20) ..... 1318

### *Mahnverfahren*

**Zulässiger Verzicht auf Einspruch schon vor Erlass des Vollstreckungsbescheids** (BGH, Urt. v. 1.4.2021 – III ZR 47/20) ..... 1322

Inhalt

**Sozialversicherungsrecht**

*Gesetzlicher Forderungsübergang*

Übergang von Beitragsansprüchen bei erst später eintretender Rentenversicherungspflicht

(LG Kiel, Urt. v. 22.12.2020 – 5 O 84/20)



**Auslandsrecht (Österreich)**

*Privathaftpflichtversicherung*

Auslegung des Begriffs „Gefahren des täglichen Lebens als Wohnungsinhaber“

(OGH, Urt. v. 16.9.2020 – 7 Ob 126/20k) ..... 1326

# Neu! Podcast Autorengespräch



Exklusive Autorengespräche und Managermeinungen, authentisch und in voller Länge, ab sofort im Online-Kiosk.

<https://bit.ly/3yqx8qm>



**Jetzt reinhören!**



# immole**lex**

FACHZEITSCHRIFT FÜR WOHN- UND IMMOBILIENRECHT

Top-Thema

## Die Vorausschau im WEG – eine leicht zu vergessende Verwalterpflicht?

25 Jahre  
immole**lex**

Mietrecht

Der Hausanschlag – die Nachschauobliegenheit des Mieters

Immobilienbesteuerung

Steuerliche Behandlung von Förderungen

Forum Immobilientreuhänder

Zur gewährleistungsrechtlichen Relevanz von Werbeaussagen



IMMOLEX.MANZ.AT

ISSN 1605-2536 Österreichische Post AG MZ 02Z032704 M Verlag Manz, Gutheil Schoder Gasse 17, 1230 Wien

MANZ 

321 EDITORIAL

**321 Bezugfertigstellung im BTVG – eine Klarstellung**  
*Herbert Rainer*

324 AKTUELLSTE LEITSÄTZE

Nr 65–70

326 MIETRECHT

**326 Der Hausanschlag – die Nachschauobliegenheit des Mieters**  
*Eike Lindinger*

**329 OGH 20. 5. 2021, 5 Ob 56/21b**  
Bindungswirkung einer Entscheidung über eine Mietzinserhöhung (*Benjamin Dobler*)

**330 OGH 26. 5. 2021, 8 Ob 41/21v**  
Richterliche Genehmigung einer außerordentlichen Verwaltungsmaßnahme (*Alexander Klein*)

**331 OGH 20. 7. 2021, 5 Ob 104/21m**  
Abschläge für Gangküche und Lärm?  
(*Clemens Limberg/Valentin Plank*)

**333 OGH 4. 3. 2021, 5 Ob 136/20s**  
Eigenbedarfskündigung zugunsten Miteigentümer (*Nicole Neugebauer-Hertl*)

**335 OGH 27. 5. 2021, 4 Ob 18/21g**  
Zinsminderung wegen bei Anmietung schon bekannter Mängel? (*Simone Maier-Hülle*)

**336 OGH 23. 6. 2021, 6 Ob 54/21s**  
Keine Bindung des Nacherben an Bestandvertrag bei Änderung der Bewirtschaftungsart (*Thomas Jenewein*)

339 WOHNUNGSEIGENTUMSRECHT

**339 Die Vorausschau im WEG – eine leicht zu vergessende Verwalterpflicht?**  
*Daniel Köll*

**343 OGH 14. 6. 2021, 5 Ob 68/21t**  
Zweckmäßigkeitserwägungen begründen kein wichtiges Interesse (*Wolfgang Ruckenbauer*)

**345 OGH 31. 5. 2021, 5 Ob 99/21a**  
Nachforderung ausständiger Beiträge eines WEer  
(*Sigrid Räth*)

346 LIEGENSCHAFTSRECHT

**346 OGH 22. 6. 2021, 1 Ob 107/21y**  
Grillen am Flussufer: mittelbarer Störer und Gemeingebrauch (*Andrea Holly/Ulrich E. Palma*)

**347 OGH 20. 7. 2021, 5 Ob 231/20m**  
Grenzüberbau (*Robert Streller*)

350 BAUTRÄGERVERTRAGSRECHT

**350 OGH 3. 8. 2021, 8 Ob 79/21g**  
Unzulässige vorzeitige Auszahlung bei fehlender baubehördlicher Benützungserlaubnis  
(*Helmut Böhm/Christian Prader*)

353 VERFAHRENSRECHT

**353 OGH 18. 3. 2021, 5 Ob 220/20v**  
Erwerb dinglicher Rechte als Vermächtnisnehmer  
(*Lukas Till*)

355 IMMOBILIENBESTEUERUNG

**355 Steuerliche Behandlung von Förderungen**  
*Karin Fuhrmann*

**356 VwGH 7. 5. 2021, Ra 2020/15/0115 (BFG 28. 9. 2020)**  
Mehrwertsteuerbefreiung für Kleinunternehmer – Sitz der wirtschaftlichen Tätigkeit maßgebend (*Clemens Malainer/Andreas Staribacher*)

**358 VwGH 26. 5. 2021, Ra 2019/15/0046 (BFG 6. 12. 2019)**  
Grundstücksverkauf durch gemeinnützige Körperschaft  
(*Karin Fuhrmann*)

360 FORUM IMMOBILIENTREUHÄNDER

**360 Zur gewährleistungsrechtlichen Relevanz von Werbeaussagen**  
*Christoph Kothbauer*

323 IMPRESSUM

# Zeitschrift für Restrukturierung und Insolvenz



Geschäftsführende Herausgeber:

Prof. Dr. Reinhard Bork, Hamburg

RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

**Arno Hess/Patric Naumann**

Vermögensrecherche im Ausland in Krise  
und Insolvenz

S. 829

*BVerfG, 17. 8. 2021*

Verstoß gegen Art. 3 Abs. 1 GG durch Aufhebung der Anordnung der Eigenverwaltung von Amts wegen nach § 272 InsO a. F.

S. 837

*BGH, 15. 7. 2021*

Rücknahme des Antrags auf Restschuldbefreiung in asymmetrischen Verfahren

S. 839

*BGH, 15. 7. 2021*

Sachliche Zuständigkeit des OLG für sofortige Beschwerde gegen Versagung der Vollstreckung nach § 1115 ZPO

S. 841

*BGH, 8. 7. 2021*

Ermächtigung durch „starken“ vorläufigen Insolvenzverwalter zur Fortsetzung schuld-befreiender Zahlungen

S. 844

*BayObLG, 2. 9. 2021*

Interessenabwägung bei Einsicht Dritter in die Insolvenzakte

S. 853

*LG Dresden, 1. 7. 2021*

Anforderungen an Beschwerdebegründung bei Beschwerde gegen Bestätigung des Restrukturierungsplans (m. Anm. **Skauradszun/Kümpel**)

S. 868



RWS Verlag  
Kommunikationsforum GmbH & Co. KG



*Geschäftsführende Herausgeber:*

Prof. Dr. Reinhard Bork, Hamburg  
RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

*Herausgeberbeirat:*

Prof. Dr. Moritz Brinkmann, Bonn  
RA Prof. Dr. Lucas Flöther, Halle  
Prof. Dr. Florian Jacoby, Bielefeld  
Vors. Richter am BGH a. D.  
Prof. Dr. Godehard Kayser, Karlsruhe  
RA Prof. Dr. Christian Pleister, Berlin  
Prof. Dr. Carsten Schäfer, Mannheim

RAin Dr. Alexandra Schluck-Amend, Stuttgart  
RA Dr. Jens M. Schmidt, Wuppertal  
Prof. Dr. Dominik Skauradszun, Fulda  
RA Dr. Andreas Spahlinger, Stuttgart  
Prof. Dr. Christoph Thole, Köln  
RA Dr. Lars Westpfahl, Hamburg  
WP/StB Karsten Zabel, Essen

## Inhaltsverzeichnis

### Aufsätze

*Arno Hess, Vendersheim/Patric Naumann, Mannheim*

Vermögensrecherche im Ausland in Krise und Insolvenz ..... 829

### Rechtsprechung

#### Insolvenzrecht

*BVerfG v. 17. 8. 2021 – 2 BvR 1086/21*

Verstoß gegen Art. 3 Abs. 1 GG durch Aufhebung der Anordnung der Eigenverwaltung von Amts wegen  
nach § 272 InsO a. F. .... 837

*BGH v. 15. 7. 2021 – IX ZB 33/20*

Rücknahme des Antrags auf Restschuldbefreiung in asymmetrischen Verfahren ..... 839

*BGH v. 15. 7. 2021 – IX ZB 73/19*

Sachliche Zuständigkeit des OLG für sofortige Beschwerde gegen Versagung der Vollstreckung  
nach § 1115 ZPO ..... 841

Sämtliche Ausgaben auf [zri-online.de](http://zri-online.de) mit komfortabler Suchfunktion – für Abonnenten kostenfrei.

<i>BGH v. 8. 7. 2021 – IX ZR 121/20</i> Ermächtigung durch „starken“ vorläufigen Insolvenzverwalter zur Fortsetzung schuldbeitreitender Zahlungen .....	844
<i>BFH v. 30. 6. 2021 – I B 43/20 (Adv)</i> Unterbrechung eines Verfahrens über die Aussetzung der Vollziehung wegen Insolvenzöffnung über das Vermögen des Antragstellers .....	849
<i>BFH v. 22. 2. 2021 – IX R 6/20</i> Veräußerung von Anteilen an einer GmbH in der Sanierungsphase zur Umsetzung der vereinbarten Restrukturierung .....	850
<i>BayObLG v. 2. 9. 2021 – 101 VA 100/21</i> Interessenabwägung bei Einsicht Dritter in die Insolvenzakte .....	853
<i>OLG Schleswig v. 11. 8. 2021 – 9 U 14/21</i> Schutzumfang des § 82 InsO .....	858

## Restrukturierungsrecht

---

<i>LG Dresden v. 1. 7. 2021 – 5 T 363/21</i> Anforderungen an Beschwerdebegründung bei Beschwerde gegen Bestätigung des Restrukturierungsplans (m. Anm. <b>Dominik Skauradszun/Jeremias Kümpel</b> ) .....	868
--	-----

## Literatur

---

<i>Sebastian Christ, Dortmund/Bochum</i> Bernadette Duda/Jens M. Schmittmann, Steuerstrafrechtliche Risiken in Krise und Insolvenz. 2. aktualisierte Auflage .....	872
--	-----

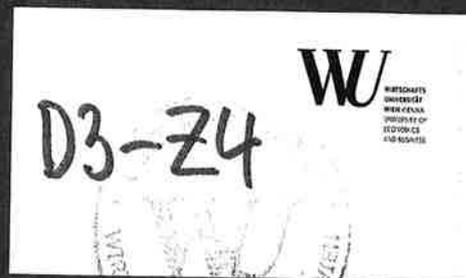
---

**Beilagenhinweis:** Dieser Ausgabe liegt eine Beilage der Verlag C. H. Beck oHG, München, bei. Wir bitten um freundliche Beachtung!

10/2021

S. 669–740, ART.-NR. 530–586

Oktober 2021



# RdW

ÖSTERREICHISCHES RECHT DER WIRTSCHAFT

Herausgeber: Wilma Dehn, Gunter Mayr, Franz Schrank,  
Ulrich Torggler, Nikolaus Zorn

## WIRTSCHAFTSRECHT

- » **Philipp Klausberger/Olaf Riss:** Glücksspiel und Konditionsausschluss
- » **Lisa Stumpf/Ulrich Torggler:** GmbH & Co KG: Kompetenzverteilung bei Drittanstellung der Geschäftsführer
- » **Ulrich Edelmann:** Übernahmerechtlicher Rechtsschutz nach EuGH C-546/18

## ARBEITSRECHT

- » **Sascha Obrecht:** Was in Corona-Zeiten im Arbeitsverhältnis aktuell angeordnet werden darf – Alles neu?

## STEUERRECHT

- » **Tobias Hayden/Marco Thorbauer/Benedikt Gröhs:** KapitalmaßnahmenVO bei Wandeldarlehen
- » **Denise Schmaranzer/Lukas Birkbauer:** Zur Abzugsfähigkeit von Schadenersatzzahlungen für verhängte Kartellstrafen
- » **VwGH:** Zur Umsatzsteuer bei Infrastrukturmaßnahmen



<b>EDITORIAL</b>	669
<b>GESETZGEBUNG</b>	672
<b>INFO AKTUELL – WIRTSCHAFTSRECHT</b>	674
<b>INFO AKTUELL – ARBEITS-, SOZIAL- UND STEUERRECHT</b>	675

## **WIRTSCHAFTSRECHT**

<b>Philipp Klausberger/Olaf Riss:</b> Glücksspiel und Kondiktionsausschluss	676
<b>Lisa Stumpf/Ulrich Torggler:</b> GmbH & Co KG: Kompetenzverteilung bei Drittanstellung der Geschäftsführer	681
<b>Ulrich Edelmann:</b> Gedanken zum übernahmerechtlichen Rechtsschutz nach EuGH C-546/18	684

## **JUDIKATUR**

### **»UNTERNEHMENSRECHT**

Montrealer Luftfahrtübereinkommen: Unfallbegriff	691
Vorabentscheidungsersuchen: MÜ – einheitliches Unfallgeschehen	691

### **»GESELLSCHAFTSRECHT**

Gesellschafterausschluss: Überprüfung der Barabfindung – Zinsen	692
(Mit-)Haftung des Geschäftsführers einer Zahlungsempfängerin	692
GmbH & Co KG: Gewinnausschüttung	693

### **»PRIVATSTIFTUNGSRECHT**

Abberufung von Beiratsmitgliedern	695
-----------------------------------	-----

### **»KAPITALMARKTRECHT**

EuGH: Wertpapiere – strengere Meldepflichten	695
EuGH: Übernahmeangebote – Verwaltungsstrafverfahren	696

### **»WETTBEWERBSRECHT**

EuGH: Als Information getarnte Werbung	696
Werbung mit Alleinstellung: „Nummer 1“ in Italien und Österreich	697
Fernseh-Talkshow: Werbung mit einer Spitzenstellung	697
Wettbewerbsstreit zwischen Kabelnetzbetreiber und Medienunternehmen	698
Unterlassungsvergleich – Wegfall der Wiederholungsgefahr	699

### **»SCHULDRECHT**

Gemeinsame Prüfung der Kreditwürdigkeit von Mitkreditnehmern	699
Gesundheitstipp in Tageszeitung: keine Produkthaftung	699
Treuhand-Beteiligung an atypischer stiller Gesellschaft	700

### **»KARTELLRECHT**

EuGH-GA: Doppelbestrafungsverbot in Kartellrechtssache	700
--	-----

### **»IMMATERIALGÜTERRECHT**

Farbmarke – Farbkombination	701
Urheberrechtsverletzung: Territorialitätsprinzip	701



## INHALTSVERZEICHNIS

**» VERSICHERUNGSRECHT**

COVID-19: Betriebsausfallversicherung	702
Stundungsvereinbarung	702
Lebensversicherung: Belehrung über Rücktritt, Spätrücktritt	703
Maschinenbruchversicherung: Regress iZm vermieteter Maschine	703
Prospekthaftpflichtversicherung: vorvertragliche Anzeigepflicht	704

**» INTERNATIONALES ZIVILPROZESSRECHT**

EuGH: Verletzung von Persönlichkeitsrechten im Internet – Zuständigkeit	706
---	-----

**» VERGABERECHT**

EuGH: Schätzmenge/-wert sowie Höchstmenge/-wert einer Rahmenvereinbarung in Bekanntmachung anzugeben	707
EuGH: Automatischer Ausschluss eines Bieters wegen wahrheitswidriger Erklärung seines Hilfsunternehmers unzulässig	707
EuGH: Änderungen der im Konzessionsvertrag vorgesehenen Zahlungsmodalitäten nicht „wesentlich“	708

**» STRAFVERFAHREN**

Verbandsverantwortlichkeit: Freispruch der natürlichen Person	708
---	-----

**ARBEITSRECHT**

<b>Sascha Obrecht:</b> Was in Corona-Zeiten im Arbeitsverhältnis angeordnet werden – Alles neu durch die 8. Novelle zur 2. COVID-19-Öffnungsverordnung?	709
---	-----

**JUDIKATUR****» ALLGEMEINES ARBEITSRECHT**

Entgeltfortzahlung: Anrechnung der Arbeiterdienstzeiten bei Übernahme ins Angestelltenverhältnis	716
Gröblich benachteiligende Schlichtungsklausel im Dienstvertrag	717
Haftung einer GmbH für sexuelle Belästigung durch den „Seniorchef“	719
Mangelhafte Aufklärung über Risiken bei Umstellung des Pensionskassenmodells – Schadenersatz	720
Betriebspension: Anspruch auf den den Unverfallbarkeitsbetrag übersteigenden Rückkaufswert	721

**» SOZIALRECHT**

Nicht fristgerechte Übermittlung der Mutter-Kind-Pass-Nachweise: Rückforderung von Kinderbetreuungsgeld?	721
--	-----

**STEUERRECHT**

VwGH: Besteuerung der Bezüge aus dem Wohlfahrtsfonds der Ärztekammer beim Erben ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	722
<b>Tobias Hayden/Marco Thorbauer/Benedikt Gröhs:</b> Anwendungsbereich und Reichweite der Kapitalmaßnahmen-VO mit Fokus auf Wandeldarlehen	723
<b>Denise Schmaranzer/Lukas Birklbauer:</b> Zur Abzugsfähigkeit von Schadenersatzzahlungen für verhängte Kartellstrafen	726
VwGH: Neue Rechtsprechung zur Unternehmereigenschaft beim Abverkauf von Privatvermögen ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	731
VwGH zur Umsatzsteuer bei Infrastrukturmaßnahmen ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	732
VwGH zur „absoluten Geringfügigkeit“ bei der Wiederaufnahme des Verfahrens ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	735

**FACHLITERATUR**

737

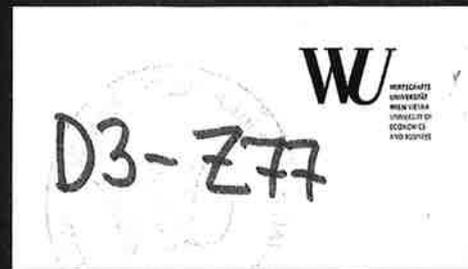
**IMPRESSUM**

740

16/2021

S. 301–320, ART.-NR. 549–583

Oktober 2021



# Zak

Z I V I L R E C H T A K T U E L L

Herausgeber: Georg E. Kodek, Matthias Neumayr

## THEMA

- » **Felix Hohenberg/Marie-Luise Zirngast:** Subjektive Umstände als taugliche Hinderungsgründe für die Erlassung von Versäumungsurteilen?
- » **Annika Walter:** Soziale Schutzbedürftigkeit als objektives Element in der Rechtsprechung zur Drohung

## GESETZGEBUNG

- » Aktuelle Gesetzesvorhaben

## RECHTSPRECHUNG

- » Nachforschungspflicht des Gebrauchtwagenhändlers bei Vorlage eines Duplikat-Typenscheins
- » Bauvertrag – auch überhöhtes Verlangen löst Sicherstellungsobliegenheit aus
- » Haftung des Immobilienmaklers wegen Bekanntgabe eines zu geringen Verkehrswerts

**IN ALLER KÜRZE** 303**THEMA**

Felix Hohenberg/Marie-Luise Zirngast: Subjektive Umstände als taugliche Hinderungsgründe für die Erlassung von Versäumungsurteilen?	304
Annika Walter: Soziale Schutzbedürftigkeit als objektives Element in der Rechtsprechung zur Drohung	308

**GESETZGEBUNG**

Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 7. 10. 2021)	311
--	-----

**RECHTSPRECHUNG****»FAMILIENRECHT**

Privatnutzung des Firmenwagens als Naturalbezug	312
Prüfung der Flüchtlingseigenschaft im Unterhaltsvorschussverfahren	312
Erforderliche Feststellungen für Bestellung eines gerichtlichen Erwachsenenvertreters	312
Rechtsanwältin als Erwachsenenvertreterin für medizinische Behandlung	313

**»SACHENRECHT**

Nachforschungspflicht des Gebrauchtwagenhändlers bei Vorlage eines Duplikat-Typenscheins	313
Bewilligung der Vormerkung – Reichweite der Rechtskraftwirkung	313

**»ERBRECHT**

Übertragung einer Kleingartenpacht keine Schenkung im pflichtteilsrechtlichen Sinn	314
Unwirksamkeit einer letztwilligen Verfügung zugunsten des Partners nach Trennung	314
Bestellung eines Kurators auf Antrag eines Verlassenschaftsgläubigers	314

**»SCHULDRECHT**

Bauvertrag – auch überhöhtes Verlangen löst Sicherstellungsobliegenheit aus	315
---	-----

**»MIET- UND WOHNRECHT**

Vertraglich eingeräumtes Recht des Bestandnehmers zur Neuerrichtung von Superädifikaten	315
Konkludente Zustimmung des Vermieters zur Vertragsübernahme durch Annahme des Mietzinses?	315
Zusätzlicher Mietzins für Zubau auf eigene Kosten – keine Inhaltskontrolle	316
Aufstockung und Teilung einer Eigentumswohnung nicht genehmigungsfähig	316



## INHALTSVERZEICHNIS/IMPRESSUM

## »SCHADENERSATZ

Keine Haftung wegen unbegründeter Strafanzeige nach Pseudoerinnerungen	316
Haftung des Immobilienmaklers wegen Bekanntgabe eines zu geringen Verkehrswerts	317
Keine Erfüllungsgehilfenhaftung des Kindergartenbetreibers für den Spielgerätehersteller	318
Vorrangzeichen gilt auch für neben Vorrangstraße verlaufenden Radweg	318
Lange Schadenersatzverjährung gegenüber für Straftat haftender juristischer Person	318

## »VERFAHRENSRECHT

Keine Ordination für Klage gegen tunesische Gesellschaft	318
Einseitige Schlichtungsklausel im Dienstvertrag unwirksam	319
Keine Aufhebungsklage gegen Entscheidung einer Vereins-Schlichtungseinrichtung	319

## LITERATURÜBERSICHT

320

**Herausgeber:**

Hofrat des OGH Univ.-Prof. Dr. Georg E. Kodek, LL.M.  
Vizepräsident des OGH Univ.-Prof. Dr. Matthias Neumayr

**Redaktion:**

Mag. Wolfgang Kolmasch  
E-Mail: wolfgang.kolmasch@lexisnexis.at

**Impressum:**

Offentlegung gemäß § 25 MedienG:

**Medieninhaber und Herausgeber iSd § 1 Abs 1 Z 8 und Z 9 MedienG:** LexisNexis Verlag ARD Orac GmbH & Co KG | Sitz: Marxergasse 25, 1030 Wien | Unternehmensgegenstand: LexisNexis ARD Orac ist ein führender Fachverlag in Österreich im Bereich Steuern, Recht und Wirtschaft, der die Tradition der Verlagshäuser Orac und ARD unter internationalem Dach fortführt. LexisNexis ARD Orac ist ein Tochterunternehmen der international tätigen Verlagsgruppe RELX Group, deren Legal Division weltweit unter dem Namen LexisNexis firmiert. | Blattlinie: Rechtsinformation und Wirtschaftsinformation; aktuelle rechtliche Neuerungen | Geschäftsführung: Susanne Mortimore | Unbeschränkt haftender Gesellschafter: Orac Gesellschaft m.b.H., Marxergasse 25, 1030 Wien | Kommanditist: Reed Messe Salzburg Gesellschaft m.b.H., Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg | Beteiligungsverhältnisse: Alleiniger Gesellschafter der Orac Gesellschaft m.b.H.: Reed Elsevier Austria GmbH, Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg (99,9 %) | Alleiniger Gesellschafter der Reed Elsevier Austria GmbH: Reed Elsevier Overseas B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam (0,1 %), Reed Elsevier Austria GmbH, Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg (99,9 %) | Alleiniger Gesellschafter der Reed Elsevier Overseas B.V.: Reed Elsevier Overseas B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam | Alleiniger Gesellschafter der Reed Elsevier Overseas B.V.: Reed Elsevier Holdings B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam | Gesellschafter der Reed Elsevier Holdings B.V.: RELX Group plc, 1-3 Strand (http://www.relxgroup.com/aboutus/Pages/Home.aspx), London WC2N 5JR (50 %), Reed Elsevier Holdings Ltd., 1-3 Strand, London WC2N 5JR (50 %) | Gesellschafter der RELX Group plc: RELX PLC (52,9 %), RELX NV (47,1 %) | Gesellschafter der RELX PLC: mehr als 75 % im Streubesitz | Gesellschafter der RELX NV: mehr als 75 % im Streubesitz | Gesellschafter der Reed Elsevier Holdings Ltd.: RELX Group plc (100 %) | Redaktion: Marxergasse 25, 1030 Wien.

**Lektorat und Autorenbetreuung:**

MMag. Birgit Wenzel  
1030 Wien, Marxergasse 25  
Tel. +43-1-534 52-1603, Fax DW 146  
E-Mail: birgit.wenzel@lexisnexis.at

**Abonnentenservice:**

Tel. +43-1-534 52-0 | Fax DW 141  
E-Mail: kundenservice@lexisnexis.at

**Anzeigen & Mediadaten:**

Alexander Mayr  
1030 Wien, Marxergasse 25  
Tel. +43-1-534 52-1116, Fax DW 144  
E-Mail: anzeigen@lexisnexis.at  
http://lesen.lexisnexis.at/zs/zak/  
mediadaten.html

Derzeit gilt Anzeigenpreisliste Stand Jänner 2021 | Verlags- und Herstellungsort: Wien | Die Zeitschrift erscheint 20-mal im Jahr | Einzelheftpreis 2021: 16 €, Jahresabonnement 2021: 379 € inkl. MWSt bei Vorauszahlung; Preisänderungen vorbehalten | Bankverbindung: Bank Austria, IBAN: AT84 1200 0504 2346 8600, BIC: BKAUATWW | Abbestellungen sind nur zum Jahreschluss möglich, wenn sie bis spätestens 30.11. schriftlich einlangen | Druck: Prime Rate GmbH, Megyeri út 53, H-1044 Budapest, ISSN 1996-2428.

**Verlagsrechte:** Die in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Alle Rechte bleiben vorbehalten. Kein Teil dieser Zeitschrift darf ohne schriftliche Genehmigung des Verlages in irgendeiner Form – durch Fotokopie, Mikrofilm, Aufnahme in eine Datenbank oder auf Datenträger oder auf andere Verfahren – reproduziert oder in eine von Maschinen, insbesondere Datenverarbeitungsanlagen, verwendbare Sprache übertragen werden. Das gilt auch für die veröffentlichten Entscheidungen und deren Leitsätze, wenn und soweit sie vom Einsender oder von der Schlichtungsleitung redigiert, erarbeitet oder bearbeitet wurden und daher Urheberrechtsschutz genießen. Fotokopien für den persönlichen und sonstigen eigenen Gebrauch dürfen nur von einzelnen Beiträgen oder Teilen daraus als Einzelkopie hergestellt werden. Bitte beachten Sie: Für Veröffentlichungen in unseren Zeitschriften gelten unsere AGB für Zeitschriftenautorinnen und -autoren (abrufbar unter <https://www.lexisnexis.at/agb/agb-zeitschriften-autoren/>) sowie unsere Datenschutzerklärung (abrufbar unter <https://www.lexisnexis.at/datenschutzbestimmungen/>).

**Trotz sorgfältigster Bearbeitung erfolgen alle Angaben ohne Gewähr. Eine Haftung des Verlages, der Herausgeber und der Autoren ist ausgeschlossen. Dies gilt auch für Inhalte, die exklusiv digital veröffentlicht werden.**



20.2021

Jahrgang 74 / 15.10.21

ISSN 0340-9031 / www.wpg.de

406/42120

**Fachlicher Beirat**

WP StB RA Dr. Hans-Peter Aicher

WP StB Prof. Dr. Frank Beine

WP StB Dr. Stefan Bischof

WP StB Andrea Bruckner

WP Burkhard Eckes

WP StB Dr. Karl Petersen

RAin Stefanie Reichel

Prof. Dr. Oliver Thomas



**KOMPETENZ SCHAFFT VERTRAUEN**

**ASSURANCE**

Zur Entwicklung nationaler Grundsätze für die Prüfung von Abschlüssen weniger komplexer Unternehmen durch das IDW

Prof. Dr. Klaus-Peter Naumann und Dr. Torsten Moser » 1265

**ASSURANCE**

**Prüfung von Abschlüssen weniger komplexer Unternehmen - Wird der Entwurf eines ISA für „Less Complex Entities“ der große Wurf?**

Prof. Dr. Kai-Uwe Marten » 1255

**Standardisierung von Key Audit Matters?**

Julia K. M. Schlüter und Prof. Dr. Nicole V. S. Ratzinger-Sakel » 1270

**RECHNUNGSLEGUNG**

**Abbildung von Factoring-Vereinbarungen im handelsrechtlichen Jahresabschluss des Forderungsverkäufers**

Dirk Rimmelspacher, Dr. Henning D. Meyer und Nils Müller, LL.M. » 1283

**Green and More: Integrierte Berichterstattung als Hebel für die Transformation zu nachhaltigem Wirtschaften**

Tanja Castor » 1291

**MANAGEMENT & BERATUNG**

**Grundsätzliches zur Kursgewinnbesteuerung im Nachsteuer-Kalkül der Unternehmensbewertung**

Prof. Dr. Behzad Karami » 1298

**STEUERN & RECHT**

**Anwendung von Schachtelprivilegien bei grenzüberschreitenden Dividenden**

Thomas Kollruss » 1311

**IDW Visuell:**  
ISA [DE] 560



**ASSURANCE**

**KOMPAKT**

- Prüfung des Vergütungsberichts nach § 162 AktG (IDW PS 870 (08.2021)) ..... » 1253
- Gemeinschaftsprüfung: Aktualisierung von IDW PS 208 ..... » 1254
- Qualitätsmanagement: Leitfaden zur Anwendung von ISQM 1 überarbeitet .... » 1254

**ANALYSE**

- Prüfung von Abschlüssen weniger komplexer Unternehmen – Wird der Entwurf eines ISA für „Less Complex Entities“ (ED-ISA for LCE) der große Wurf?  
*Prof. Dr. Kai-Uwe Marten* ..... » 1255
- Zur Entwicklung nationaler Grundsätze für die Prüfung von Abschlüssen weniger komplexer Unternehmen durch das IDW  
*Prof. Dr. Klaus-Peter Naumann und Dr. Torsten Moser* ..... » 1265
- Standardisierung von Key Audit Matters? – Eine Bestandsaufnahme zu drei Jahren verpflichtender Key-Audit-Matter-Berichterstattung  
*Julia K. M. Schlüter und Prof. Dr. Nicole V. S. Ratzinger-Sakel* ..... » 1270

**IDW VISUELL**

- ISA [DE] 560: Nachträgliche Ereignisse ..... » 1277
- Aus ausländischen Fachzeitschriften ..... » 1280



**RECHNUNGSLEGUNG**

**KOMPAKT**

- IFAC: Jetzt auf Nachhaltigkeitsberichterstattung vorbereiten ..... » 1281
- EU-Kommission zur Offenlegungsverordnung ..... » 1281
- Überprüfung von IFRS 19 ..... » 1282
- EFRAG zur Rechnungslegung über immaterielle Werte ..... » 1282
- Bilanzierung von Corona-bedingten Mietzugeständnissen beim Leasingnehmer: Erleichterung wird verlängert ..... » 1282

**ANALYSE**

- Abbildung von Factoring-Vereinbarungen im handelsrechtlichen Jahresabschluss des Forderungsverkäufers  
*Dirk Rimmelpacher, Dr. Henning D. Meyer und Nils Müller, LL.M.* ..... » 1283
- Green and More: Integrierte Berichterstattung als Hebel für die Transformation zu nachhaltigem Wirtschaften  
*Tanja Castor* ..... » 1291



**FINANCIAL SERVICES**

**KOMPAKT**

- Europäische Aufsicht warnt vor Finanzmarktrisiken und Cyber-Kriminalität ... » 1294
- BaFin veröffentlicht Novellen von MaRisk und BAIT sowie neues Rundschreiben ZAIT ..... » 1294
- Konsultation: Auslegungs- und Anwendungshinweise zum Geldwäschegesetz gemäß § 51 Abs. 8 GwG ..... » 1295



## MANAGEMENT & BERATUNG

### KOMPAKT

- Engere Zusammenarbeit und direkte Kommunikation von Aufsichtsbehörden, Aufsichtsräten und Prüfungsausschüssen bei PIE ..... » 1296
- Leitlinien für eine nachhaltige Vorstandsvergütung aktualisiert: mehr
- Nachhaltigkeit und Transparenz ..... » 1296
- COSO-Leitfaden: Potenzial der Künstlichen Intelligenz ausschöpfen ..... » 1297

### ANALYSE

- Grundsätzliches zur Kursgewinnbesteuerung im Nachsteuer-Kalkül der Unternehmensbewertung – Zugleich eine kritische Analyse des Status quo anhand eines Praxisfalls
- Prof. Dr. Behzad Karami* ..... » 1298



## STEUERN & RECHT

### ANALYSE

- Anwendung von Schachtelprivilegien bei grenzüberschreitenden Dividenden – Ausgewählte Grundsatzfragen
- Thomas Kollruss* ..... » 1311





Haben Sie eine Publikationsidee?  
Wollen Sie Ihr Wissen mit anderen teilen?

Dann wenden Sie sich an uns.

Am besten schreiben Sie uns eine E-Mail, in der Sie kurze Angaben machen zu Ihrer Themenidee und zu Ihrem beruflichen Hintergrund. Ihre Ansprechpartnerin ist Annette Preuß: [preuss@idw-verlag.de](mailto:preuss@idw-verlag.de). Selbstverständlich können Sie sich auch telefonisch melden unter der Nummer 0211/4561-278.

Sollten Sie nicht selbst schreiben wollen, sondern „lediglich“ einen Themenvorschlag machen oder ein Produkt anregen wollen, sind Sie bei uns ebenfalls an der richtigen Adresse. Wir freuen uns, von Ihnen zu hören!

- [preuss@idw-verlag.de](mailto:preuss@idw-verlag.de)
- 0211/4561-278

# NJW

# Neue Juristische Woche

WU  
D3-Z171

## In Verbindung

mit dem Deutschen Anwaltverein  
und der Bundesrechtsanwaltskammer  
herausgegeben von  
den Rechtsanwälten

Prof. Dr. Peter Bräutigam

Prof. Dr. Wolfgang Ewer

Prof. Dr. Rainer Hamm

Dr. Hilke Herchen

Dr. Ulrich Karpenstein

Dr. Nathalie Oberthür

## Aus dem Inhalt

*G. Bachmann*

Das Gesetz zur Modernisierung des Personengesellschaftsrechts

3073

*M. Kienzler/C. Goerke*

Widerrufsbelehrung zum Maklervertrag bei automatisierten E-Mail-Versandsystemen

3079

*B. Lensing*

Keine anwaltliche Abratepflicht im Kosteninteresse des Rechtsschutzversicherers

3082

*K. Uffmann*

Statutarische Vertretungsbegrenzung bei Stiftungs- und Vereinsvorständen

3085

*A. Weber*

Die Entwicklung des Familienrechts

3091

*R. Heß/M. Burmann*

Die Entwicklungen im Straßenverkehrsrecht

3098

*BGH*

Keine Folgesache im isolierten Verfahren bei Verbund

3119

*BGH*

Online-Partnervermittlungsvertrag – Unwirksamkeit einer Widerrufsbelehrung (Anm. C. Nordholtz)

3122

*BGH*

Zulässigkeit eines Vertragsgenerators (Anm. C. Thole)

3125

*BGH*

Betrieb eines Blogs als Nötigungsmittel

3130



## 42/2021

14. Oktober 2021

74. Jahrgang S. 3073–3144

www.njw.de

## Aus NJW-aktuell

Interview

Widrige(s)  
Wahl(recht)

Forum

Kanzleimarken –  
Blau in Blau

Haftung

Resistente  
Mandanten



# INHALT

## Aufsätze

Gregor Bachmann

**Das Gesetz zur Modernisierung des Personengesellschaftsrechts** 3073

Mit dem MoPeG werden unter anderem ein Register für BGB-Gesellschaften eingeführt und die Handelsgesellschaften für Freiberufler geöffnet. Der Beitrag stellt die wichtigsten Änderungen vor.

Martin Kienzler / Christoph Goerke

**Widerrufsbelehrung zum Maklervertrag bei automatisierten E-Mail-Versandsystemen** 3079

Die Autoren beleuchten für über Internetplattformen abgeschlossene Maklerverträge die Ordnungsgemäßheit der Belehrung des Verbrauchers bei standardisierten Widerrufsbelehrungen bezüglich der „no-reply-E-Mails“.

Burkard Lensing

**Keine anwaltliche Abratepflicht im Kosteninteresse des Rechtsschutzversicherers** 3082

Rechtsschutzversicherer nehmen häufig Rückgriff auf Anwälte wegen vermeintlicher Verletzung ihrer Pflicht, von offensichtlich aussichtsloser Rechtsverfolgung abzuraten. Im Beitrag wird dargelegt, wann diese nicht besteht.

## Zur Rechtsprechung

Katharina Uffmann

**Statutarische Vertretungsbegrenzung bei Stiftungs- und Vereinsvorständen** 3085

(BGH, NJW 2021, 2036)

## Bericht

Albrecht Weber

**Die Entwicklung des Familienrechts seit Mitte 2020** 3091

Rainer Heß / Michael Burmann

**Die aktuellen Entwicklungen im Straßenverkehrsrecht** 3098

## Kanzlei & Mandat

Kai Mediger

**Störungsabwehr im modernisierten Wohnungseigentümergebiet** 3104

## NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Rubrikenmarkt	27
Beschleunigte Planungsverfahren – Schimäre oder Herkulesaufgabe? W. Ewer		Widrige(s) Wahl(recht) S. Schönberger		web.report	28
Agenda	6	Forum	15	Stellenmarkt	29
Meldungen/Kolumne	7	Blau in Blau C. Dülpers		Beck'sche Zeitschriften	34
Gesetzgebung	8	Haftungsseite	17	Buchhinweise	36
Rechtsprechung in Kürze	8	Der beratungsresistente Mandant J. Braun		Veranstaltungshinweise	38
Entscheidung der Woche	9	Wissenschaft & Hochschule ua: Ein Pyrrhussieg für Post Docs? J. Jahn	19	Heftvorschau/Impressum	40

# INHALT

## Rechtsprechung



<b>Europäische Gerichte</b>		<b>Strafgerichte</b>	
EuGH 15.04.21 – C-221/19 <b>Polnische Gesamtstrafenentscheidung aus deutscher und polnischer Verurteilung</b>	3107	BGH 11.05.21 – 4 StR 350/20 <b>Grenzen der Vermögensbetreuungspflicht des Kassenarztes</b>	3134
<b>Verfassungsgerichte</b>		<b>Verwaltungsgerichte</b>	
BVerfG 20.07.21 – 1 BvR 2756/20 ua <b>Verfassungsbeschwerden der Rundfunkanstalten zum Rundfunkbeitrag</b>	3111	VGH München 24.06.21 – 7 CE 21.10000 <b>Anspruch eines Studienbewerbers auf außerkapazitäre Zulassung</b>	3136
<b>Zivilgerichte</b>		OVG Lüneburg 21.07.21 – 2 LA 286/20 <b>Erhebung einer Seniorenstudiengebühr (Ls.)</b>	3138
BGH 21.07.21 – XII ZB 21/21 <b>Keine Folgesache im isolierten Verfahren bei bestehendem Scheidungsverbund</b>	3119	<b>Arbeitsgerichte</b>	
BGH 20.05.21 – III ZR 126/19 <b>Online-Partnervermittlungsvertrag – Unwirksamkeit einer Widerrufsbelehrung (Anm. C. Nordholtz)</b>	3122	BAG 20.05.21 – 2 AZR 596/20 <b>Außerordentliche Kündigung wegen sexueller Belästigung</b>	3138
BGH 09.09.21 – I ZR 113/20 <b>Zulässigkeit eines digitalen Angebots – Vertragsdokumentengenerator (Anm. C. Thole)</b>	3125	BAG 31.03.21 – 5 AZR 148/20 <b>Wege- und Rüstzeiten eines Wachpolizisten – Tarifauslegung (Ls.)</b>	3141
BGH 29.06.21 – VI ZR 52/18 <b>Betrieb eines Blogs als Nötigungsmittel</b>	3130	<b>Finanzgerichte</b>	
BGH 11.05.21 – VIII ZB 65/20 <b>Ergänzungsbedürftige Angaben im Wieder-einsetzungsverfahren</b>	3132	BFH 16.03.21 – X R 37/19 <b>Spendenabzug bei Zuwendung mit konkreter Zweckbindung</b>	3142

## Jetzt online: Zeitschrift für Rechtspolitik (ZRP) Heft 7/2021

### Editorial

**Login-Fälle oder locked in Überwachung?**  
J. Caspar

### Themen der Zeit

**Mietpreisregulierungen**  
U. Börstinghaus

**Verbandsklagerichtlinie im nationalen Recht**  
D. Synatschke/J. Wölber/J. Nicolai

**„Deepfakes“ – Sehen heißt glauben?**  
M. Thiel

**Novelle des Bundespolizeigesetzes**  
C. Arzt

**Infrastruktur und Öffentlichkeitsbeteiligung**  
U. Smeddinck

**Reformbedarf im Praktikantenwesen**  
St. Sura

**Zwischenruf**  
**Radbruchs Rechtsideen im Gleichgewicht?**  
G. Mitsching

**Rechtspolitik im Gespräch**  
**„Inspekteur der Demokratie“ – 70 Jahre BVerfG**  
O. W. Lembcke

02  
2021

19. Jahrgang

Maye

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z131

# migraLex

Zeitschrift für Fremden- und Minderheitenrecht



Aufenthaltsrechtliche Folgen des  
Brexit  
(Pfleger)

Aufenthaltsbeendende  
Maßnahmen bei „begünstigten  
Drittstaatsangehörigen“  
(Binder)

EuGH: Rechtsschutz gegen  
Verweigerung eines Visums

VwGH: Begonnene Lehre hemmt  
Ausreisefrist

EuGH: Kindeswohl bei  
Rückkehrentscheidung gegen  
den Vater

EuGH: Inhaftnahme rechtswidrig  
aufhältiger Flüchtlinge

## BEITRÄGE

- Aufenthaltsrechtliche Folgen des Brexits**  
(Eva Pfleger) ..... Seiten 30-39
- Aufenthaltsbeendende Maßnahmen und primärrechtliche Aufenthaltstitel bei „begünstigten Drittstaatsangehörigen“**  
(Thomas Binder) ..... Seiten 40-48

## RECHTSPRECHUNG

- Rechtsschutz gegen Verweigerung eines Visums zu Studienzwecken**  
(EuGH 10. 3. 2021, C-949/19 M. A.) ..... Seiten 49-50
- Hemmung der Frist für die freiwillige Ausreise zum Zweck des Abschlusses einer begonnenen Lehre gem § 55a FPG**  
(VwGH 8. 3. 2021, Ra 2020/14/0291) ..... Seiten 51-52
- Berücksichtigung des Kindeswohls bei Erlassung einer mit einem Einreiseverbot verbundenen Rückkehrentscheidung gegen den Vater**  
(EuGH 11. 3. 2021, C-112/20 M. A. gegen Belgien) ..... Seiten 53-54
- Inhaftnahme von Drittstaatsangehörigen zur zwangsweisen Überstellung in jenen Mitgliedstaat, in dem ihnen die Flüchtlingseigenschaft zuerkannt wurde**  
(EuGH 24. 2. 2021, C-673/19 M) ..... Seiten 55-56

Trimestriel ■ 32<sup>e</sup> année ■ N° 128 ■ 1<sup>er</sup> octobre 2021

**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7285

REVUE  
TRIMESTRIELLE  
DES DROITS  
DE L'HOMME



<http://www.rtdh.eu>



NEMESIS

ANTHEMIS

## Sommaire

<b>Frédéric Krenc, nouveau juge à la Cour européenne des droits de l'homme</b> par <i>Dean Spielmann</i> et <i>Françoise Tulkens</i> .....	773
<b>DOCTRINE</b>	
<b>L'État de droit: une exigence à clarifier, un édifice à préserver</b> par <i>Frédéric Krenc</i> .....	775
<b>La nomination des juges nationaux saisie par les juridictions européennes</b> par <i>Mathieu Disant</i> et <i>Thibaut Larroutourou</i> .....	791
<b>Entrée en vigueur du Protocole n° 15 à la Convention européenne des droits de l'homme: le Protocole de l'ère de la subsidiarité</b> par <i>Florence Merloz</i> .....	807
<b>La liberté de réunion pacifique, garante d'un espace civique menacé: commentaire en marge de l'observation générale n° 37 du Comité des droits de l'homme</b> par <i>Nesa Zimmermann</i> .....	829
<b>Le champ d'application spatial des législations nationales en matière de conduite responsable des entreprises</b> par <i>Evelyne Schmid</i> .....	853
<b>Les décisions 3042/2017 et 3043/2017 du Comité des droits de l'homme en matière d'opérations de recherche et de sauvetage en haute mer: effets incitants ou dissuasifs?</b> par <i>Eugénie Délval</i> .....	875
<b>La crise sanitaire du Covid-19 derrière le masque: l'antinomie dans les droits fondamentaux</b> par <i>Emmanuel van Nuffel</i> .....	905
<b>Des personnes vulnérables aux situations de vulnérabilité: à quoi sert le droit en temps de Covid?</b> par <i>Isabelle Hachez, Mathilde Hardt, Laurie Losseau, Olivia Nederlandt, Sylvie Saroléa</i> et <i>Louis Triaille</i> .....	929
<b>CHRONIQUE</b>	
<b>Chronique de jurisprudence de la Cour africaine des droits de l'homme et des peuples (2020)</b> par <i>Laurence Burgorgue-Larsen</i> et <i>Guy-Fleury Ntwari</i> .....	991
<b>JURISPRUDENCE</b>	
<b>La détention au temps du Covid sous le regard de la Cour européenne des droits de l'homme</b> (obs. sous Cour eur. dr. h., décision (rec.) Fenech c. Malte, 23 mars 2021) par <i>Marie-Aude Beernaert</i> .....	1047
<b>La garde à vue et l'avocat en France</b> par <i>Christian Charrière-Bournazel</i> .....	1061
<b>Bibliographie</b> .....	1067
<b>Revue des revues</b> .....	1073

