

*Chefredakteur* Gerhard Hopf

*Redaktion* Robert Fucik, Kurt Kirchbacher, Hans Peter Lehofer

*Evidenzblatt* Christoph Brenn, Richard Hargassner, Helge Hoch, Herbert Painsi,

Eckart Ratz, Martina Weixelbraun-Mohr, Jörg Ziegelbauer

*Anmerkungen* Andreas Konecny, Martin Spitzer

Oktober 2021

20

913 – 960

Aktuelles

Herbstsession des Verfassungsgerichtshofs ➔ 913

Beiträge

**Kryptostrafrecht 101:  
zur strafrechtlichen Relevanz  
von Krypto-Assets** Max Bernt ➔ 924

Überlegungen zum „Quotenvorrecht“ im Privat- und  
Sozialversicherungsrecht Christoph Kronthaler ➔ 917

Evidenzblatt

EuErbVO: Rechtswahl und ordre public Judith Schacherreiter ➔ 936

Schutz gegen eine sehr unangenehme Nachbarin Antonia Tieber ➔ 945

Beschleunigungsgebot in Haftsachen ➔ 950

Forum

Vom VwGVG abweichende Rechtsmittelfristen im SPG  
Daniel Peter Schmidt ➔ 958

ÖJZ aktuell ..... 913

## Beiträge

→ Überlegungen zum „Quotenvorrecht“ im Privat- und Sozialversicherungsrecht . . . 917

Bei Sach- oder Personenschäden, etwa aufgrund eines Verkehrsunfalls, erhält der Geschädigte im Regelfall entweder Leistungen aus einer Privatversicherung und/oder aus der gesetzlichen Sozialversicherung. Im Jahr 2019 waren nach Angaben des Dachverbands der österreichischen Sozialversicherungen 8,9 Mio Personen (99,9% der Bevölkerung) gesetzlich krankenversichert. Steht dem Geschädigten neben der Versicherungsleistung ein Schadenersatzanspruch gegen den Schädiger zu, stellt sich die Frage nach dem Rechtsverhältnis zwischen dem Geschädigten (Versicherten), dem Schädiger und dem Versicherer oder dem Sozialversicherungsträger. Der Beitrag befasst sich zunächst – jeweils aus Sicht des Privat- und des Sozialversicherungsrechts – mit diesem Dreiecksverhältnis, möchte das Problem des „Quotenvorrechts“ verständlich erklären und auf einige Streitfragen im Privatversicherungsrecht genauer eingehen.

*Von Christoph Kronthaler*

→ Kryptostrafrecht 101: zur strafrechtlichen Relevanz von Krypto-Assets . . . . . 924

### Ein einführender Überblick

In diesem Beitrag werden technische und rechtliche Grundlagen zu Krypto-Assets vereinfacht dargestellt und die relevantesten jener Delikte diskutiert, die bei kriminellen Handlungen damit Anwendung finden können. Ausgehend von der Erörterung einschlägiger Fachbegriffe werden hierfür zunächst technische Grundlagen zu Krypto-Assets, Blockchain & Co einsteigerfreundlich erklärt und anschließend die jüngsten bereichsspezifischen Entwicklungen aufgezeigt. Im Zentrum steht sodann ein Überblick über relevante Aspekte im Bereich des Kryptostrafrechts sowie über den Bezug zu den bedeutendsten hier in Frage kommenden strafbaren Handlungen.

*Von Max Bernt*

## Evidenzblatt

→ Arbeitsrecht . . . . . 933

OGH 24. 6. 2021, 9 ObA 47/21 h

130: Kündigungsfrühwarnsystem

→ Erbrecht . . . . . 936

OGH 25. 2. 2021, 2 Ob 214/20 i

131: EuErbVO: Rechtswahl und ordre public

*Mit Anmerkung von Judith Schacherreiter*

→ Grundbuchsrecht . . . . . 941

OGH 27. 5. 2021, 5 Ob 52/21 i

132: Zum Nachweis des Erlöschens eines Vorkaufsrechts

*Mit Anmerkung von Petra Felzmann*

→ Provisorialverfahren . . . . . 945

OGH 28. 4. 2021, 7 Ob 38/21 w

133: Schutz gegen eine sehr unangenehme Nachbarin

*Mit Anmerkung von Antonia Tieber*

→ Schadenersatzrecht . . . . . 947

OGH 26. 2. 2021, 10 Ob 27/20 y

134: Wasserschaden in einer Zahnarztpraxis

→ Strafprozessrecht . . . . . 949

OGH 7. 6. 2021, 13 Os 22/21 s

135: Verbot mehrfacher Verfolgung wegen derselben Tat

OGH 24. 6. 2021, 12 Os 38/21 m, 39/21/h . . . . . 950

136: Beschleunigungsgebot in Haftsachen

## EvBl-Leitsätze

→ Erbrecht . . . . .	953
OGH 24. 6. 2021, 2 Ob 54/21 m 145: Zur Höhe des Pflegevermächtnisses	
→ Grundbuchsrecht . . . . .	953
OGH 13. 4. 2021, 5 Ob 217/20b 146: Verbesserungsauftrag zur Rekurslegitimation	
→ Sachenrecht . . . . .	954
OGH 21. 4. 2021, 1 Ob 12/21 b 147: Ersessenes Eigentum am Sezugang „verjährt“ nicht	
→ Schadenersatzrecht . . . . .	955
OGH 24. 6. 2021, 9 Ob 29/21 m 148: Einsturz eines Jägerhochstands	
→ Zivilverfahrensrecht . . . . .	955
OGH 19. 5. 2021, 10 Ob 15/21 k 149: Einstweiliger Unterhalt nach Rücknahme der Scheidungsklage	
OGH 23. 6. 2021, 6 Ob 41/21 d . . . . .	956
150: Nebenintervention: Schlüssigkeit des behaupteten Interventionsinteresses als Beitrittsvoraussetzung	
→ Strafprozessrecht . . . . .	957
OGH 27. 5. 2021, 12 Os 48/21 g 151: Gegenstand der Sanktionsrüge sind nur in Anschlag gebrachte Strafzumessungstatsachen	
→ Strafrecht . . . . .	957
OGH 27. 4. 2021, 14 Os 26/21 m 152: Strafe und Zusatzstrafe bilden keine Gesamtstrafe	

## Forum

→ Vom VwGVG abweichende Rechtsmittelfristen im SPG . . . . .	958
Rien ne va plus? Von Daniel Peter Schmidt	

## Sprache und Recht

→ Juristen und Bandwürmer . . . . .	960
Von Sebastian Pribas	

## Standards

→ Buchbesprechungen . . . . .	959
→ Impressum . . . . .	916

D3-7276

# forum poenale


**Herausgeber ·**
**Editeurs · Editori**

Jürg-Beat Ackermann

Roy Garré

Gunhild Godenzi

Yvan Jeanneret

Konrad Jeker

Bernhard Sträuli

Wolfgang Wohlers

**Schriftleitung ·**
**Direction de revue ·**
**Direzione della rivista**

Sandra Hadorn

---

**RECHTSPRECHUNG | JURISPRUDENCE | GIURISPRUDENZA 346**


---



---

**AUFSÄTZE | ARTICLES | ARTICOLI 379**


---

**Alexander Baur/Thierry Urwyler:** Corona im Justizvollzug – Präventionsstrategien in der Phase der Stabilisierung und Normalisierung 379

**Edy Salmina:** Indipendenza della giustizia nella società della comunicazione 385

**Nathalie Hiltbrunner/Myriam Lustenberger/Andreas Müller:** Verlegung der Kosten und Entschädigungen im Beschwerde- und Berufungsverfahren nach StPO – eine (tabellarische) Übersicht 392

**Diego R. Gfeller/Michael Hohler:** Die strafprozessuale Schutzschrift 402

**Gianmarco Coluccia:** Ärztliche Schweigepflicht im Strafvollzug – zugleich Besprechung von BGE 147 IV 27 407

**Mélanie Breit/Sandy Ferreiro Panzetta/Joëlle Vuille:** Fiabilité inconnue de l'éthylomètre : la pesée des intérêts de l'art. 141 al. 2 CPP ne peut pas compenser une violation de l'art. 139 al. 1 CPP 413

**Markus J. Meier:** Bundesgericht schafft Klarheit zur haftrichterlichen Kompetenz 417

---

**DOKUMENTATION | DOCUMENTATION | DOCUMENTAZIONE 419**


---

**online+**

 Ihre Vorteile auf  
einen Blick: Seite 423

**en ligne+**

 Vos avantages en un  
coup d'oeil : Page 423


Stämpfli Verlag

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  
D3-Z134  
UNIVERSITÄTSBIBLIOTHEK  
WIRTSCHAFTSUNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

# Juristen Zeitung

## 20

76. Jahrgang  
15. Oktober 2021  
Seiten 965–1016

Aus dem Inhalt:

**Angelika Nußberger**

Was ist Willkür? Auf der Suche nach europäischen Standards

**Christiane Wendehorst**

Die neuen kaufrechtlichen Gewährleistungsregelungen – ein Schritt in Richtung unserer digitalen Realität

**Sebastian Golla**

IT-Sicherheit und Strafrecht – Neukalibrierung eines belasteten Verhältnisses

**Reinhard Zimmermann**

Juristische Bücher des Jahres – Eine Leseempfehlung

BVerwG mit Anmerkung von

**Karoline Maria Linzbach** und  
**Klaus Ferdinand Gärditz**

Jahrzehntelange Beobachtung einer Person durch das Bundesamt für Verfassungsschutz

BGH mit Anmerkung von

**Christian Armbrüster**

Eintritt nur für (nach dem optischen Eindruck) altersmäßig der Zielgruppe einer Veranstaltung entsprechende Personen



## 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

20 76. Jahrgang  
15. Oktober 2021

# Juristen Zeitung



Inhalt

## Aufsätze

Professorin Dr. Dr. h.c. Dr. h.c. **Angelika Nußberger**, MA  
Was ist Willkür? Auf der Suche nach europäischen Standards 965

Professorin Dr. **Christiane Wendehorst**, LL.M. (Cantab.)  
Die neuen kaufrechtlichen Gewährleistungsregelungen – ein Schritt in Richtung unserer digitalen Realität 974

Professor Dr. **Sebastian Golla**  
IT-Sicherheit und Strafrecht – Neukalibrierung eines belasteten Verhältnisses 985

## Besprechungsaufsatz

Professor Dr. Dr. h.c. mult. **Reinhard Zimmermann**  
Juristische Bücher des Jahres – Eine Leseempfehlung 991

## Umschau

### Glosse

Die Sorgfalt als Rechtsbegriff – zwischen Deutschem Wörterbuch und Deutsch'schem Korpus  
Dr. Dr. **Hanjo Hamann** 997

### Nachruf

Dagmar Kaiser (1962–2021)  
Professor Dr. **Georg Caspers** 998

## Entscheidungen

BVerwG, 20.12.2020 – 6 C 11.18  
mit Anmerkung von  
**Karoline Maria Linzbach** und  
Professor Dr. **Klaus Ferdinand Gärditz**  
Jahrzehntelange Beobachtung einer Person  
durch das Bundesamt für Verfassungsschutz 1000

BGH, 5.5.2021 – VII ZR 78/20  
mit Anmerkung von  
Professor Dr. **Christian Armbrüster**  
Eintritt nur für (nach dem optischen Eindruck)  
altersmäßig der Zielgruppe einer Veranstaltung  
entsprechende Personen 1011

## JZ Information

Aktuelles aus der Rechtsprechung/  
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte 595\*  
Aus den Hochschulen 596\*  
Gesetzgebung 597\*  
Entscheidungen in Leitsätzen 599\*  
Neuerscheinungen 611\*  
Zeitschriftenübersicht 623\*  
Festschrift 627\*  
Impressum 627\*

# NZS

# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS  
D3-Z243

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Ulrich Becker

Prof. Dr. Wiebke Brose

Pablo Coseriu

Prof. Dr. Dagmar Felix

Prof. Dr. Stefan Greiner

Prof. Dr. Stephan Harbarth

Prof. Dr. Thorsten Kingreen

Prof. Dr. Ferdinand Kirchhof

Dr. Gerhard Knorr

Prof. Dr. Katharina von Koppenfels-Spies

Dr. Miriam Meßling

Prof. Dr. Hermann Plagemann

Prof. Dr. Christian Rolfs

Prof. Dr. Franz Ruland

Prof. Dr. Rainer Schlegel

Prof. Dr. Helge Sodan

Prof. Dr. Wolfgang Spellbrink

Prof. Dr. Raimund Waltermann

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

## Aus dem Inhalt

*J. Hirschmann/E.-M. Kutzmann*

Nur das Chaos bleibt – Rechtsprobleme der Geltend-  
machung von Regressansprüchen der Krankenkassen  
gegen Krankenhäuser nach dem Pflegepersonal-  
stärkungsgesetz

785

*S. Völpl*

Das Übergangsruegeld an Sparkassenvorstände  
in NRW

795

*A. Wrackmeyer-Schoene*

Zum Schutz des „Taschengeldkontos“ – die Pfänd-  
barkeit des Barbetrages

799

*BSG*

Vergütung radiologischer Leistungen (Anm. A. Diehm) 803

*BSG*

Behindertengerechter Umbau der Wohnung als  
Leistung der Eingliederungshilfe  
(Kurzkomentierung L. Schneider)

813

*BSG*

Berücksichtigung von Kindergeld als Einkommen bei  
einem außerhalb des Haushalts lebenden minderjährigen  
Kind (Kurzkomentierung H. Hosten)

816

*BSG*

Einstiegsgeld für die Aufnahme einer Arbeitsgelegenheit  
(Kurzkomentierung W. Bender)

817

*LSG Hessen*

Leistungsausschluss für EU-Ausländer ohne Aufent-  
haltsrecht (Kurzkomentierung L. Schneider)

819

30  
JAHRE  
NZS

  
C.H. BECK

# 20/2021

13. Oktober 2021

30. Jahrgang S. 785–824



6950202120

## NZS aktuell

### Rechtsprechung

BSG: Soldatenversorgung auch bei Geburtsschäden des Kindes einer Soldatin in einem zivilen Krankenhaus möglich VI

LSG Baden-Württemberg: „Freie Mitarbeiter“ in einer Physiotherapiepraxis sind abhängig beschäftigt bei Eingliederung in die Praxisorganisation ohne eigenes Unternehmerrisiko VI

LSG Berlin-Brandenburg: Bundesministerium für Gesundheit unterliegt in Streit um Aufsichtsverfügung gegen GKV-Spitzenverband und Kassenärztliche Bundesvereinigung VII

LSG Berlin-Brandenburg: AMNOG-Verfahren: Pharmazeutisches Unternehmen unterliegt im Streit mit der Schiedsstelle nach § 130b Abs. 5 SGB V VII

### Mitteilungen

Höhere Regelbedarfe in der Grundsicherung und Sozialhilfe VIII

Der Arbeitsmarkt im September 2021: Gute Entwicklung setzt sich fort IX

Unrecht in Behindertenhilfe und Psychiatrie: Anerkennung durch wissenschaftliche Aufarbeitung IX

Besuch des Bundespräsidenten beim Bundessozialgericht X

### Personalia

Dr. Jens Blüggel neuer Vizepräsident des Landessozialgerichts Nordrhein-Westfalen X

Präsidentin des Sozialgerichts Speyer in Ruhestand verabschiedet. Künftiger Präsident des Sozialgerichts Speyer Dr. Holzheuser eingeführt X

## Aufsätze und Berichte

Jens Hirschmann/  
Eva-Marie Kutzmann

Nur das Chaos bleibt – Rechtsprobleme der Geltendmachung von Regressansprüchen der Krankenkassen gegen Krankenhäuser nach dem Pflegepersonalstärkungsgesetz 785

Steffen Völz

Das Übergangsruehgeld an Sparkassenvorstände in NRW 795

Antje Wrackmeyer-Schoene

Zum Schutz des „Taschengeldkontos“ – die Pfändbarkeit des Barbetrages 799

## Rechtsprechung

### Rechtsprechung im Volltext

### Vertragsarztrecht

BSG  
25.11.2020 – B 6 KA 31/19 R

Vergütung radiologischer Leistungen (mit Anm. Alexander Diehm) 803

## Kommentierte Rechtsprechung

### Krankenversicherungsrecht

BSG  
20.01.2021 – B 1 KR 31/20 R Altersuntergrenze bei geriatrischen Behandlungen (*Barbara Klopstock*) 812

### Teilhaberecht

BSG  
11.09.2020 – B 8 SO 22/18 R Behindertengerechter Umbau der Wohnung als Leistung der Eingliederungshilfe (*Lothar Schneider*) 813

### Rentenversicherungsrecht

LSG Hessen  
27.04.2021 – L 2 R 188/20 Zum Vorliegen der für den Beginn der Verjährung maßgeblichen Kenntnis (*Grit Julga*) 814

### Unfallversicherungsrecht

LSG Thüringen  
30.04.2021 – L 1 U 682/20 Unfallversicherungsschutz eines Elternbeiratsmitglieds eines kommunalen Kindergartens (*Andrè Fiebig*) 815

### Grundsicherungsrecht

BSG  
27.02.2019 – B 8 SO 13/17 R Berücksichtigung von Kindergeld als Einkommen bei einem außerhalb des Haushalts lebenden minderjährigen Kind (*Hans Hosten*) 816

BSG  
04.03.2021 – B 4 AS 59/20 R Einstiegsgeld für die Aufnahme einer Arbeitsgelegenheit (*Wolfgang Bender*) 817

LSG Baden-Württemberg  
20.01.2021 – L 2 AS 2538/19 Nachweis der Hilfebedürftigkeit, Missbrauchsgebühr bei Vielklägern (*Gunnar Formann*) 818

LSG Hessen  
29.06.2020 – L 4 SO 91/20 B ER Leistungsausschluss für EU-Ausländer ohne Aufenthaltsrecht (*Lothar Schneider*) 819

### Beitragsrecht

LSG Hessen  
18.07.2019 – L 8 KR 265/16 Anwendbarkeit des KSVG auf eine Interieur Designerin (*Angie Schneider*) 820

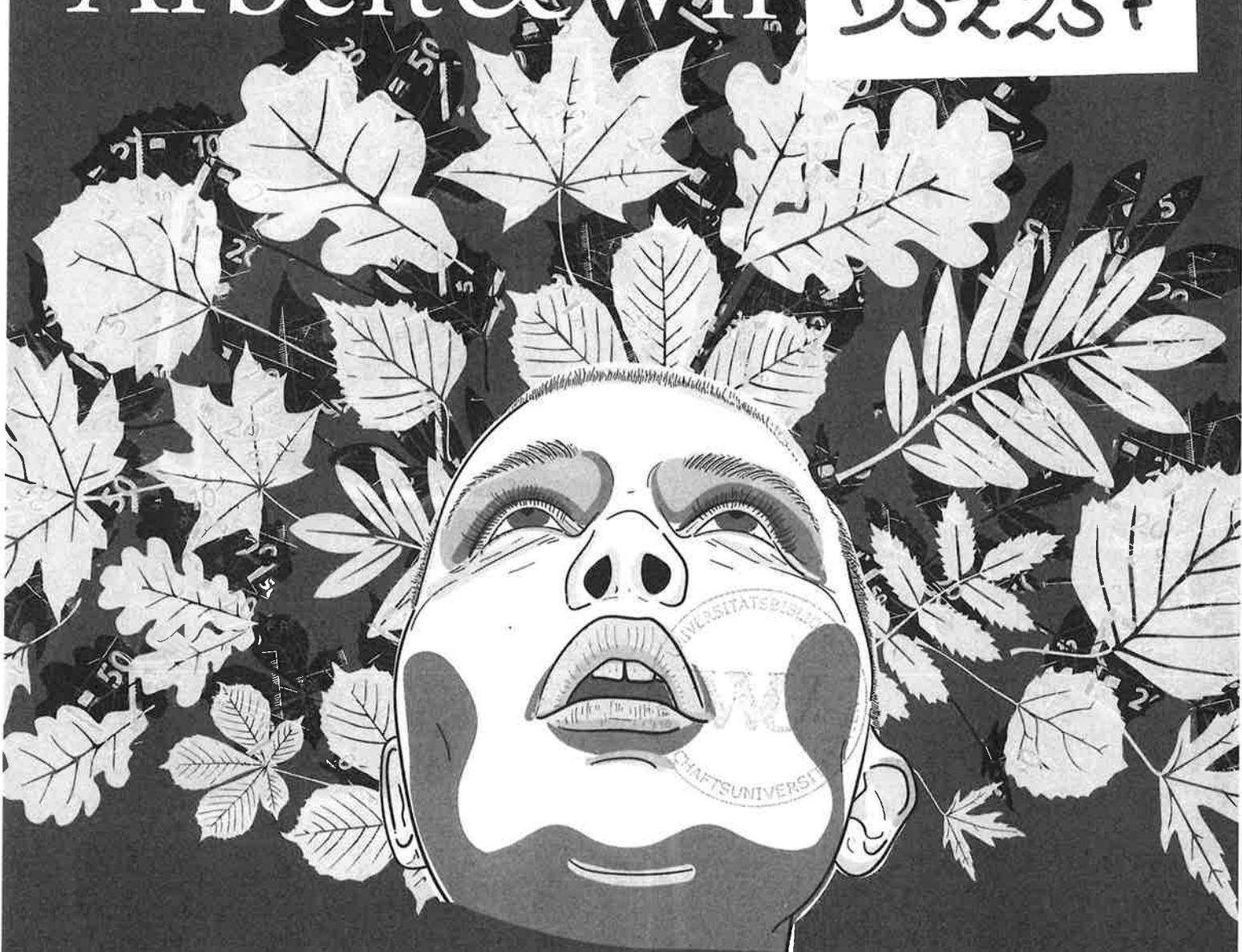
LSG Hamburg  
30.06.2020 – L 3 BA 10/19 „Entsandter“ Mannschaftsarzt als Beschäftigter im Sinne des § 7 Abs. 1 Satz 1 SGB IV? (*Alexander Pionteck*) 821

### Verfahrensrecht

LSG NRW  
24.03.2021 – L 12 AS 2102/19 Zur Durchsetzung eines Anspruchs auf Auskunftserteilung nach Art. 15 DSGVO gegen den Träger der Grundsicherung für Arbeitslose nach dem SGB II ist die allgemeine Leistungsklage unstatthaft (*Thomas Fischer*) 822

LSG Baden-Württemberg  
30.03.2021 – L 11 R 4026/19 Zusicherung, Auslegung einer Zusicherung (*Karl Rieker*) 823

LSG NRW  
24.03.2021 – L 12 AS 730/18 Akteneinsicht und Auskunft hinsichtlich eines Behördeninformanten (*Joachim Becker*) 824



## Geld wächst nicht *auf Bäumen*

*Die Pandemie ist nicht vorbei – aber wer soll die Krisenkosten zahlen? Warum alle den Aufschwung spüren müssen und wen wir im Herbst nicht vergessen dürfen.*

**Denen geht der Reis / 16**

Im Gespräch mit Framing-  
Expertin Natascha Strobl

**Wo sind sie geblieben? / 42**

Warum in der IT-Branche  
Tausende Leute fehlen

# Inhalt

## WAS NICHT PASST, WIRD PASSEND GEMACHT

**06** Auch wenn die Wirtschaft wieder brummt – noch immer sind viele Menschen in diesem Land ohne Arbeit. Gerade die Zahl der Langzeitarbeitslosen ist deutlich höher als noch vor der Krise. Autor Johannes Greß hat drei Betroffene besucht und ihre Schicksale erzählt.

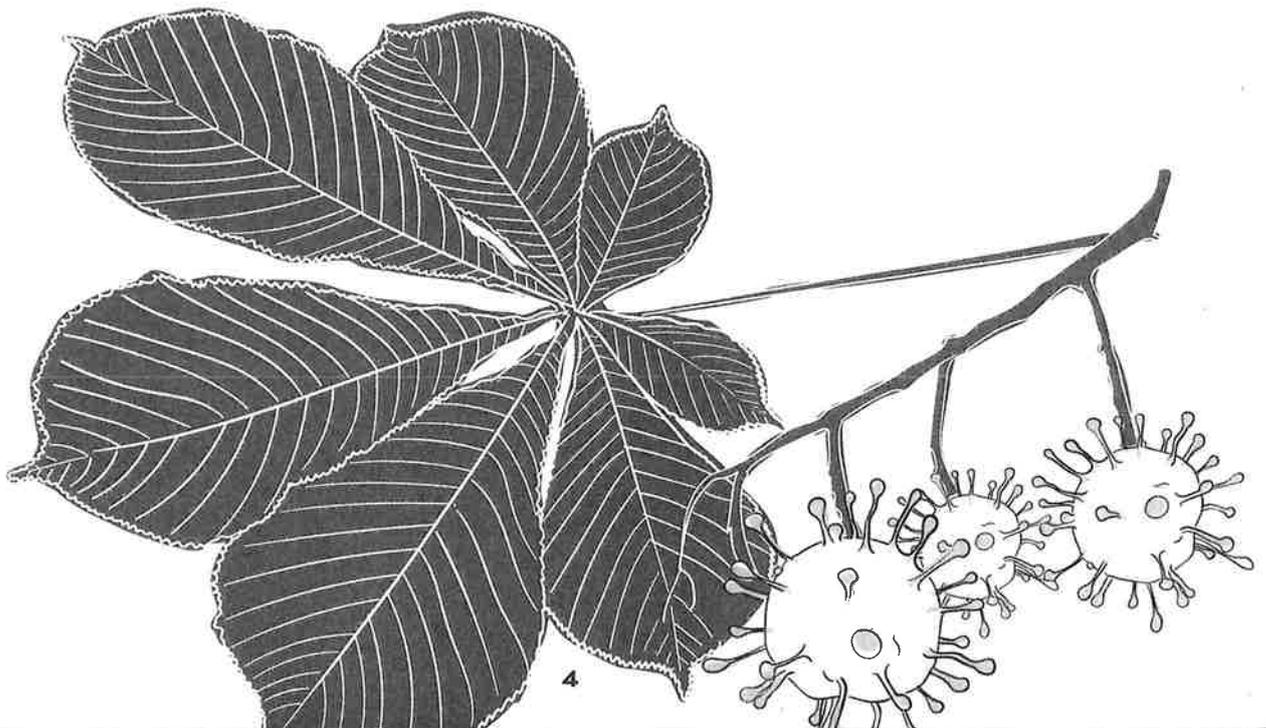
## ALLE MÜSSEN DEN AUFSCHWUNG SPÜREN

**20** Viele Arbeitnehmer:innen haben Monate der Kurzarbeit und Einkommenseinbußen hinter sich, während bei zahlreichen Unternehmen Boni und Dividenden ausgeschüttet werden. Unsere Autorin Alexia Weiss hat sich angesehen, wo bei der Verteilung nachgebessert werden muss.

## HILFE JETZT, REVOLUTION SPÄTER

**30** Der Sozialstaat erfährt insbesondere seit der Corona-Krise eine Renaissance. Unser Autor Christian Domke Seidel beschreibt anhand spannender aktueller Zahlen, wie wichtig den Österreicher:innen ein starker Sozialstaat ist – und was sie von ihm fordern.

<b>Suche Haushaltshilfe</b>	12
Wie ein Staatshaushalt funktioniert	
<b>Warum ist Umverteilung nach unten notwendig?</b>	15
Die „große Frage“ beantwortet von Marlene Engelhorn	
<b>Denen geht der Reis</b>	16
Im Gespräch mit Politikwissenschaftlerin Natascha Strobl	
<b>Der Teufelskreis der Bildungsarmut</b>	23
Ein Gewerkschafter erinnert sich an seine Kindheit	
<b>Endlich Jobs für alle!</b>	24
Wie eine Jobgarantie Langzeitarbeitslosen hilft	
<b>Krise? Welche Krise?</b>	26
Ungleichheit und Unfairness sind immer noch da	
<b>Sozialbeiträge sichern Standards</b>	34
Warum Lohnnebenkosten nicht gekürzt werden dürfen	
<b>Bekämpfung von Kinderarmut als politische Priorität</b>	37
Wie man Chancengleichheit in der Bildung erreicht	
<b>Ein Appell ans Schulsystem</b>	38
AK-Bildungsleiterin Ilkim Erdost im Kurzinterview	
<b>Impfstatus am Arbeitsplatz</b>	40
Was dürfen Vorgesetzte wirklich erfragen?	
<b>Wo sind sie geblieben?</b>	42
Über den massiven Fachkräftemangel in der IT-Branche	
<b>Die Kosten der Krise gerecht finanzieren</b>	46
Das letzte Wort hat dieses Mal Silvia Hruška-Frank	



# RdA

## Recht der Arbeit



Zeitschrift für die Wissenschaft u  
des gesamten Arbeitsrech

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

**D3-Z253**

In Verbindung  
mit dem Deutschen  
Arbeitsgerichtsverband e.V.  
und dem Institut für  
Arbeits- und Wirtschaftsrecht  
der Universität zu Köln

Herausgegeben von  
Dr. Martina Ahrendt  
Prof. Dr. Susanne Baer, LL.M.  
Prof. Klaus Bepler  
Prof. Dr. Martin Henssler  
Prof. Dr. Clemens Höpfner  
Prof. Dr. Sudابه Kamanabrou  
Prof. Dr. Heinrich Kiel  
Prof. Dr. Wilhelm Moll, LL.M.  
Ingrid Schmidt  
Prof. Dr. Rolf Wank  
Prof. Dr. Herbert Wiedemann

### Abhandlungen

- Deinert, Olaf und Kittner, Michael* Die arbeitsrechtliche Bilanz der Großen Koalition 2018–2021 S. 257
- Hamann, Wolfgang* Der Grundsatz der Gleichbehandlung bei der Entlohnung im neuen AEntG S. 267
- Herberger, Marie* Kinderarbeit unter digitalen Bedingungen S. 273
- Krülls, Sebastian* Zur Notwendigkeit einer Reform des § 87 Abs. 1 Nr. 6 BetrVG S. 279
- Sagan, Adam und Sollfrank, Matthias* Europäische Klauselrichtlinie und deutsche Arbeitsverträge: Richtlinienorientierte Auslegung vs. Besonderheiten des Arbeitsrechts S. 287

### Besprechungsaufsätze

- Heukenkamp, Elisabeth* Sekundäre Darlegungslast kontra allgemeiner Auskunftsanspruch S. 300
- Pallasch, Ulrich* Allgemeiner Weiterbeschäftigungsanspruch und Entgeltfortzahlung S. 306

### Entscheidungsbesprechungen

- Hermes, Sascha und Degen, Jakob* Diskriminierung Teilzeitbeschäftigter bei der Vergütung S. 311
- Stoffels, Markus* Unwirksamkeit einer umfassenden Verfallklausel – Haftung wegen Vorsatzes S. 314



C.H. BECK

5/2021  
Heft 5 · S. 257–320  
74. Jahrgang



1250202105



## Inhaltsverzeichnis

<b>Abhandlungen</b>	<b>Deinert, Olaf</b> , Prof. Dr. und <b>Kittner, Michael</b> , Prof. Dr., Göttingen/Hanau Die arbeitsrechtliche Bilanz der Großen Koalition 2018–2021	257
	<b>Hamann, Wolfgang</b> , Prof. Dr., Essen Der Grundsatz der Gleichbehandlung bei der Entlohnung im neuen AEntG	267
	<b>Herberger, Marie</b> , Dr., LL.M., Passau Kinderarbeit unter digitalen Bedingungen	273
	<b>Krülls, Sebastian</b> , Dr., Rechtsreferendar, Köln Zur Notwendigkeit einer Reform des § 87 Abs. 1 Nr. 6 BetrVG	279
	<b>Sagan, Adam</b> , Prof. Dr., MJur (Oxon) und <b>Sollfrank, Matthias</b> , Wiss. Mit., Bayreuth Europäische Klauselrichtlinie und deutsche Arbeitsverträge: Richtlinienorientierte Auslegung vs. Besonderheiten des Arbeitsrechts	287
<b>Besprechungsaufsätze</b>	<b>Heukenkamp, Elisabeth</b> , Dr., Maître en Droit (Paris), München Sekundäre Darlegungslast kontra allgemeiner Auskunftsanspruch	300
	<b>Pallasch, Ulrich</b> , Prof. Dr., Würzburg Allgemeiner Weiterbeschäftigungsanspruch und Entgeltfortzahlung	306
<b>Entscheidungs- besprechungen</b>	<b>Herms, Sascha</b> , Prof. Dr., Rechtsanwalt und <b>Degen, Jakob</b> , Dr., Rechtsanwalt, Berlin Diskriminierung Teilzeitbeschäftigter bei der Vergütung Anmerkung zu BAG v. 11.11.2020 – 10 AZR 185/20 (A)	311
	<b>Stoffels, Markus</b> , Prof. Dr., Heidelberg Unwirksamkeit einer umfassenden Verfallklausel – Haftung wegen Vorsatzes Anmerkung zu BAG v. 26.11.2020 – 8 AZR 58/20	314
<b>Schrifttum</b>	Hütter-Brungs, Gisela Tarifautonomie und unternehmerische Freiheit ( <b>Klaus Bepler</b> )	318
	Kamanabrou, Sudابه Richtlinienkonforme Auslegung im Rechtsvergleich ( <b>Martin Franzen</b> )	319

# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

### THEMA

» **Birgit Vogt-Majarek/Stefan Burischek:** Massenkündigungen: Was gibt es aktuell zu beachten?

### RECHTSPRECHUNG

- » Anspruch auf Insolvenz-Entgelt für Bleibepremie
- » Kein Insolvenz-Entgelt für Abfertigung unter freiwilliger Anrechnung von Bildungskarenzen
- » Kein Insolvenz-Entgelt für GSVG-pflichtige Einzelunternehmer trotz dienstnehmerähnlicher Tätigkeit
- » Anspruch eines Kommanditisten auf Insolvenz-Entgelt
- » Unterschiedliche Pensionshöhe von Frauen und Männern bei Pensionsantritt mit 63 Jahren – keine Unionswidrigkeit
- » Ausgleichszulage – rechtsmissbräuchlicher Verzicht auf Unterhalt
- » BFG: Umsatzsteuer auf Sachbezug für Dienstwohnung
- » BFG: Vermietung ohne Personal – keine feste Niederlassung



## IN ALLER KÜRZE

2

## THEMA – ARBEITSRECHT

### Birgit Vogt-Majarek/Stefan Burischek: Massenkündigungen: Was gibt es aktuell zu beachten?

3

Restrukturierungen haben zu Zeiten wirtschaftlicher Krisen Hochkonjunktur. Nicht selten beinhalten solche Restrukturierungsmaßnahmen auch den Abbau einer größeren Zahl an Mitarbeitern innerhalb eines kurzen Zeitabschnitts. Liegt aufgrund der Erfüllung bestimmter Kennzahlen eine „Massenkündigung“ vor, ist Vorsicht geboten, weil diese verschiedene Melde- und Anzeigepflichten nach sich zieht, deren Unterlassung zur Unwirksamkeit aller betreffenden Auflösungserklärungen und damit zu ganz erheblichen finanziellen Mehrbelastungen führen kann. Mag. *Birgit Vogt-Majarek* und Mag. *Stefan Burischek* zeigen in ihrem Beitrag Stolpersteine bei Massenkündigungen auch anhand der in jüngerer Zeit ergangenen Rechtsprechung auf und bieten Hilfestellung zu deren Vermeidung.

## RECHTSPRECHUNG

### »INSOLVENZ-ENTGELT

Anspruch auf Insolvenz-Entgelt für Bleibepremie	9
Kein Insolvenz-Entgelt für Abfertigung unter freiwilliger Anrechnung von Bildungskarenzen	11
Kein Insolvenz-Entgelt für GSVG-pflichtige Einzelunternehmer trotz dienstnehmerähnlicher Tätigkeit	11
Anspruch eines Kommanditisten auf Insolvenz-Entgelt	12

### »SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

Unterschiedliche Pensionshöhe von Frauen und Männern bei Pensionsantritt mit 63 Jahren – keine Unionsrechtswidrigkeit	14
Ausgleichszulage – rechtsmissbräuchlicher Verzicht auf Unterhalt	16

### »STEUERRECHT

BFG: Umsatzsteuer auf Sachbezug für Dienstwohnung	16
BFG: Private Sprachschule für Jugendliche – Umsatzsteuerbefreiung	17
BFG: Vermietung ohne Personal – keine feste Niederlassung	18

## ARTIKELRUNDSCHAU

20

## IMPRESSUM

20

# Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergaberecht

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von  
Prof. Dr. Meinrad Dreher  
Prof. Dr. Heiko Fuchs

Prof. Dr. Klaus Englert  
Wolfgang Jaeger  
Günther Jansen  
Reinhard Janssen  
Prof. Dr. Ralf Leinemann  
Prof. Dr. Burkhard Messerschmidt  
Prof. Dr. Gerd Motzke  
Dr. Marc Opitz  
Dr. Hans-Joachim Prieß  
Dr. Tobias Rodemann  
Dagmar Sacher  
Ulrich Schröder

www.nzbau.de

Mit Editorial von M. Dreher,  
Verborgene vergaberechtliche  
Rechtserkenntnisquellen (S. 641)

## Aus dem Inhalt

*B. Fuchs/A. Schneeweiß/M. Bauer*  
Das neue Geologiedatengesetz – Fluch oder Segen? 643

*E. Joussen*  
Teilurteil zum Sicherungsanspruch nach § 650 f BGB 655

*St. Rechten/M. Stanko*  
Horizontale Zusammenarbeit und Besser-  
stellungsverbot 657

*BGH*  
Zulässigkeit einer negativen Feststellungsklage –  
Zinsen aus Abschlagsrechnungen 663

*BGH*  
Ausnahmsweise zulässiges Teilurteil bei Widerklage  
auf Sicherheit im Honorarrückforderungsprozess 675

*OLG Düsseldorf*  
Architektenbauvorhaben als Verbrauchergeschäft –  
Zinsanspruch bei Teilunterliegen 678  
mit Praxisanmerkung N. Schneider 680

*EuGH*  
Postgirokonto als staatliche Beihilfe – Poste Italiane 686

*OLG Düsseldorf*  
Aufschlüsselung auch von Nachunternehmerpreisen –  
Brückenersatzneubau BW 62 694



10/2021

12. Oktober 2021  
22. Jahrgang S. 641–704



3450202110

# Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergaberecht

## NZBau 10/2021

Oktober 2021 · 22. Jahrgang 2021 · Seite 641–704

Schriftleitung: Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M., Mainz; Rechtsanwalt Prof. Dr. Heiko Fuchs, Mönchengladbach

Redaktion: Rechtsanwältin Elisabeth Jackisch, M. A.; Rechtsanwältin Kerstin Korn, Frankfurt a. M.

## Inhalt

Editorial	<i>M. Dreher</i> , Verborgene vergaberechtliche Rechtserkenntnisquellen	641	
Aufsätze	<i>B. Fuchs/A. Schneeweiß/M. Bauer</i> , Das neue Geologiedatengesetz – Fluch oder Segen? Denkbare Auswirkungen auf Vergabepraxis und Bauvertragsrecht	643	
	<i>F. Delcuwé</i> , Remis im Vergabeverfahren – Losverfahren als Entscheidungsmittel?	649	
Entscheidungsbesprechungen	<i>E. Joussem</i> , <b>Teilurteil</b> zum Sicherungsanspruch nach § 650 f BGB (zu BGH NZBau 2021, 675)	655	
	<i>S. Rechten/M. Stanko</i> , Horizontale Zusammenarbeit und Besserstellungsverbot – Platz für Wettbewerb in vergabefreien Räumen (zu OLG Düsseldorf NZBau 2021, 344)	657	
Literatur	<i>R. Kandel/R. Kniffka</i> , Standpunkt Baurecht. Festschrift für Stefan Leupertz (Kl. Englert)	662	
Rechtsprechung			
Privates Baurecht			
BGH	22.7.21 – VII ZR 113/20	Zulässigkeit einer negat. Feststellungsklage – Zinsen aus Abschlagsrechnungen	663
OLG Hamm	27.4.21 – I-5 U 198/20	Begriff des Verbraucherbauvertrags	664
OLG Nürnberg	29.4.21 – 13 U 2800/19	Bauhandwerkersicherung für isoliert beauftragte Gerüstbauarbeiten	670
OLG Köln	22.3.21 – 16 U 165/20	Anwendbares Recht bei Baubetreuungsvertrag zu ausländischer Baustelle	673
Recht der Architekten und Ingenieure			
BGH	20.5.21 – VII ZR 14/20	Zulässiges Teilurteil bei Widerklage auf Sicherheit – Honorarrückforderung	675
OLG Düsseldorf	24.6.21 – I-5 U 222/20	Aufstockungsklage wg. Mindestsatzunterschreitung – HOAI 1996/2002 (Ls.)	677
OLG Düsseldorf	24.6.21 – I-5 U 268/20	Architektenbauvorhaben – Zinsanspruch bei Teilunterlagen mit Praxisanmerkung von <i>N. Schneider</i>	678 680
OLG Brandenburg	27.1.21 – 4 U 86/19	Planungsfehler wegen arbeitsschutzwidriger Belüftungsmöglichkeiten	681

## Vergaberecht

EuGH	3.3.21 – C-434/19	Postgirokonto als staatliche Beihilfe – Poste Italiane	686
EuGH	2.9.21 – C-647/19 P	Nichtigerklärung des Beihilfebeschlusses – Nürburgring I (Ls.)	693
EuGH	2.9.21 – C-665/19 P	Nichtigerklärung des Beihilfebeschlusses – Nürburgring II (Ls.)	694
OLG Düsseldorf	19.5.21 – VII-Verg 13/21	Aufschlüsselung von Nachunternehmerpreisen – Brückenersatzneubau BW 62	694
OLG München	26.2.21 – Verg 14/20	Gewichtung und Dokumentation von Zuschlagskriterien – Campus D. II	698

## Umschlaginformationen

NZBau aktuell

V

ISSN 1439-6351

### NZBau – Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

#### Schriftleitung (v. i. S. d. P.):

*Prof. Dr. Meinrad Dreher*, LL.M. (Vergaberecht), Johannes Gutenberg-Universität Mainz, Haus Recht und Wirtschaft, 55099 Mainz, Telefon: (0 61 31) 39-25672, Telefax: (0 61 31) 39-25675, E-Mail: m.dreher@uni-mainz.de; Rechtsanwalt *Prof. Dr. Heiko Fuchs* (Privates Baurecht), Viersener Straße 16, 41061 Mönchengladbach, Telefon: (0 21 61) 8 11-6 01, Telefax: (0 21 61) 8 11-777, E-Mail: heiko.fuchs@kapellmann.de

**Verlagsredaktion:** (verantwortlich für den Textteil): Rechtsanwältin *Elisabeth Jackisch*, M.A. (Rechtsprechung), Rechtsanwältin *Kerstin Korn* (Aufsätze und Schlussredaktion); Rechtsanwalt *Dr. Hans von Gehlen*, Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a. M., Telefon: (0 69) 75 60 91-0, Telefax: (0 69) 75 60 91-49, E-Mail: NZBau@Beck-Frankfurt.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 beigefügt 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 gesetz-

lichen 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: DE82 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:** Monatlich.

**Bezugspreise 2021:** Jährlich € 335,- (inkl. MwSt.). Einzelheft: € 32,- (inkl. MwSt.). **Versandkosten** jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

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

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.



# GSZ

# Zeitschrift für das Gesamte Sicherheitsrecht

## Europäisches und Deutsches Sicherheitsrecht / Sicherheitspolitik

Herausgegeben von

Prof. Dr. Matthias Bäcker, LL.M.

Prof. Dr. Jan-Hendrik Dietrich

Prof. Dr. Klaus Ferdinand Gärditz

Prof. Dr. Kurt Graulich

Prof. Dr. Christoph Gusy

Prof. Dr. DDr. h.c. Matthias Herdegen

Prof. Dr. Anna-Bettina Kaiser, LL.M.

Prof. Dr. Johannes Masing

Prof. Dr. Markus Möstl

Prof. Dr. Thomas Petri

Prof. Dr. Wolfgang Roth, LL.M.

Prof. Dr. Josef Ruthig

Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Ulrich Sieber

Prof. Dr. Dr. Markus Thiel

Dr. Dieter Weingärtner

### Aus dem Inhalt

*G. Hornung/J. Stroscher*

**Datenschutz in der Katastrophe**

185

*R. Gitter/D. Marscholleck*

**Gesetz zur Anpassung des Verfassungsschutzrechts**

191

*A. Michel*

**Parlamentarische Kontrolle des Verfassungsschutzes  
in Bund und Ländern**

197

*M. Ladiges*

**Neue Eingriffsbefugnisse durch das Gesetz zur  
Fortentwicklung der Strafprozessordnung**

203

*BVerwG*

**Grenzen des postmortalen nachrichtendienstlichen  
Quellenschutzes aus Gründen der Staatswohlgefährdung  
(Anm. H. Meiertöns)**

211

*BGH*

**Anrechnung gemeinnütziger Leistungen auf die  
Gesamtfreiheitsstrafe (Anm. C. Paul)**

219

*LG Köln*

**Beweiserhebungs- und Beweisverwertungsverbot  
im Strafverfahrensrecht (Anm. R. Gerster)**

221



C.H. BECK

# 5/2021

14. Oktober 2021

4. Jahrgang S. 185–224

www.gsz-beck.de

WU  
DB-Z334



# Zeitschrift für das Gesamte Sicherheitsrecht

## Europäisches und Deutsches Sicherheitsrecht / Sicherheitspolitik

Schriftleitung: Prof. Dr. Jan-Hendrik Dietrich, Berlin  
Prof. Dr. Kurt Graulich, Berlin

GSZ 5 2021

### Editorial

*Silke Laskowski*

Parität – Bedeutung für das Sicherheitsrecht und die Sicherheitspolitik

III

### GSZ aktuell

Rechtsprechung in Pressemitteilungen

VII

Rechtsprechung in Leitsätzen

X

Mitteilungen und amtliche Verlautbarungen

XII

Literaturschau

XV

### Aufsätze

*Gerrit Hornung/  
Jan-Philipp Stroscher*

Datenschutz in der Katastrophe

185

*Rotraud Gitter/  
Dietmar Marscholleck*

Gesetz zur Anpassung des Verfassungsschutzrechts

191

*Anna Michel*

Parlamentarische Kontrolle des Verfassungsschutzes in Bund und Ländern

197

*Manuel Ladiges*

Neue Eingriffsbefugnisse durch das Gesetz zur Fortentwicklung der Strafprozessordnung

203

### Buchbesprechungen

*Dieter Weingärtner*

Raap: Wehrrecht Grundlagen

209

*Immo Graf*

Engelhart/Arslan: Schutz von Staatsgeheimnissen im Strafverfahren

210

### Rechtsprechung

BVerwG, Großer Senat  
13.04.2021 – 30 GS 1.20

Grenzen des postmortalen nachrichtendienstlichen Quellenschutzes  
aus Gründen der Staatswohlgefährdung  
(Anm. Heiko Meiertöns)

211

ISSN 2567-3823

## GSZ – Zeitschrift für das Gesamte Sicherheitsrecht

**Schriftleitung:** Prof. Dr. Jan-Hendrik Dietrich, V. i. S. d. P., Wilhelm-Hauff-Str. 4, 12159 Berlin, Telefon: (030) 98 41 70 12, Telefax: (03212) 1 38 91 34, E-Mail: GSZ@beck.de, und Prof. Dr. Kurt Graulich, Reinhardtstraße 17, 10117 Berlin, Telefon: (030) 28 09 82 57, E-Mail: GSZ@beck.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 beigefügt 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 sonsti-

gen 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 (089) 3 81 89-687, Telefax (089) 3 81 89-589.  
**Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten:** Telefon (089) 3 81 89-609, Telefax (089) 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: (089) 3 81 89-0, Telefax: (089) 3 81 89-398, Postbank München IBAN: DE82 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:** Zweimonatlich.

**Bezugspreise 2021:** 199,- € jährlich (inkl. MwSt); Einzelheft: 39,- € (inkl. MwSt). Das Abonnement umfasst den Zugang für einen Nutzer für das Online-Modul GSZ Direkt. Versandkosten jeweils zuzüglich. Die Rechnungstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Abonnement und Bezugspreis beinhalten die Printausgabe sowie eine Lizenz für die Online-Ausgabe. Die Bestandteile des Abonnements sind nicht einzeln kündbar. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach

dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

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

**KundenServiceCenter:**  
Telefon: (089) 3 81 89-750,  
Telefax: (089) 3 81 89-358,  
E-Mail: kundenservice@beck.de.

**Abbestellungen:** 6 Wochen zum Jahresende.

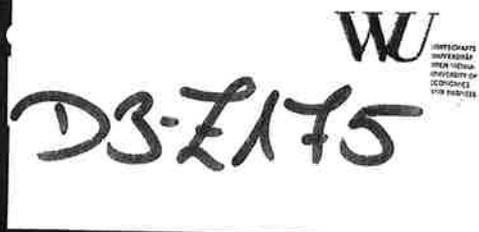
**Adressenänderungen:** Teilen Sie uns rechtzeitig Ihre Adressenänderungen mit. Dabei geben Sie bitte neben dem Titel der Zeitschrift die neue und die alte Adresse an.

**Hinweis gemäß § 7 Abs. 5 der Postdienst-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 C.H.Beck, Bergerstraße 3-5, 86720 Nördlingen.

CO<sub>2</sub>  
neutral  
check.de/nachhaltig

# wohnrechtl blätter:



## wohnrechtliche blätter:wobl

Heft 10 Oktober 2021  
(34. Jahrgang)

S. 379-431

### Aufsätze

Mag. Michael Pfeifer, BA BA MA /  
Univ.-Prof. Dr. Olaf Riss, LL.M.

#### Das uneigentliche Vorkaufsrecht

RA Dr. Alfred Nemetschke, LL.M. /  
RA Dr. Konrad Koloseus, LL.M.  
Zwei Fragen zu § 1105 ABGB

### Rechtsprechung

Nr. 111-128

#### • MRG

111. Mietzinsanhebung nach § 12a MRG bei  
Treuhandmachtwechsel  
(OGH 22. 10. 2020, 5 Ob 173/20g) 402

112. Vertragsübernahme im Zwangsversteigerungs-  
verfahren: Ersteher hat keinen Anspruch auf  
Herausgabe von Barkautionen gegen seinen  
Rechtsvorgänger (OGH 18. 12. 2020, 8 Ob 76/20i) 403

#### • WEG

113. Änderungsrecht des Wohnungseigentümers:  
bagatellhafte Umgestaltungen  
(OGH 23. 6. 2020, 5 Ob 85/20s) 405

114. Nachträgliche Genehmigung eines unzulässigen  
Eingriffs durch den Hausverwalter  
(OGH 22. 10. 2020, 5 Ob 97/20f) 406

115. Haftung des Verwalters bei entgangener  
Förderung (OGH 21. 10. 2020, 7 Ob 46/20w) 408

#### • ABGB

116. Zustandekommen eines wirksamen  
Kaufvertrags beim Liegenschafts Kauf  
(OGH 22. 4. 2020, 4 Ob 41/20p) 409

117. Unvollständig zweiseitige Mindestzinsklausel  
im Leasingvertrag: zwischen Unternehmern grds  
nicht gröblich benachteiligend  
(OGH 24. 4. 2020, 7 Ob 171/19a) 410

118. Aufrechnungsverbot für konnexe Gegen-  
forderungen bei Mietverträgen zwischen  
Verbrauchern (OGH 11. 8. 2020, 4 Ob 71/20z) 411

119. Neue Klauselentscheidung; demonstrative  
Aufzählung von Betriebskosten intransparent  
(OGH 27. 7. 2021, 4 Ob 106/21y –  
Univ.-Prof. Dr. Olaf Riss, LL.M.) 413

120. Zusage eines unverbauten Panorama-  
ausblicks beim Wohnungskauf  
(OGH 20. 4. 2021, 5 Ob 40/21z –  
Dr. Luca Katharina Fuhrmann) 417

121. Anwendungsbereich EuErbVO;  
Schenkung auf den Todesfall  
(OGH 27. 5. 2020, 5 Ob 61/20m) 420

122. Familienrechtliches Wohnverhältnis:  
Abgrenzung zum Prekarium  
(OGH 8. 4. 2020, 3 Ob 32/20g) 423

123. Vorkaufsrecht: „wirkliche Einlösung“  
erfordert, dass der Berechtigte alle Neben-  
bestimmungen annimmt  
(OGH 23. 1. 2020, 6 Ob 9/20x) 424

#### • Grundbuchsrecht

124. Anmerkung eines einer Nacherbschaft  
ähnlichen, vertraglich eingeräumten  
Nachfolgerechts im Grundbuch  
(OGH 16. 1. 2020, 5 Ob 148/19d) 424

125. Geburtsdatum des organschaftlichen  
Vertreters bzw des Prokuristen ist im  
grundbuchsrechtlichen Verfahren nicht  
erforderlich (OGH 20. 4. 2021, 5 Ob 44/21p –  
Univ.-Doz. Mag. DDr. Ludwig Bittner) 426

126. Einverleibung eines Belastungs- und  
Veräußerungsverbots: einseitige Willens-  
erklärung genügt nicht  
(OGH 16. 1. 2020, 5 Ob 211/19v) 429

#### • Verfahrensrecht

127. Bindungswirkung einer rechtskräftigen  
Entscheidung in jeder Lage des Verfahrens  
(OGH 25. 4. 2019, 5 Ob 2/19h) 430

128. Einstweiliger Mietzins: keine analoge  
Anwendung auf Untermietverhältnisse  
(OGH 15. 5. 2019, 9 Ob 17/19v) 431

Impressum 431

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier–TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ



# Infrastruktur Recht

## Energie · Verkehr · Abfall



D3-Z141

### Geschäftsführende Herausgeber

Prof. Dr. Christian Theobald  
BBH  
Dr. Andreas Zuber  
Verband kommunaler Unternehmen e. V. (VKU)

### Herausgeber

RiBVerfG Prof. Dr. Gabriele Britz  
Bundesverfassungsgericht  
Dr. Norman Fricke  
AGFW | Der Effizienzverband für Wärme, Kälte und  
KWK e.V.  
Andreas Gentzsch  
Bundesverband der Energie- und Wasserwirtschaft e. V.  
(BDEW)  
Prof. Christian Held  
BBH, Europäischer Verband der unabhängigen Strom-  
und Gasverteilern (GEODE)  
Prof. Dr. Georg Hermes  
Universität Frankfurt a. M.  
Folkert Kiepe  
Beigeordneter a. D. Deutscher Städtetag  
Prof. Dr. Christian Koenig  
Universität Bonn  
Prof. Dr. Jürgen Kühling  
Universität Regensburg, Vorsitzender der Monopol-  
kommission  
Holger Lösch  
Bundesverband der Deutschen Industrie e. V. (BDI)  
Dr. Christiane Nill-Theobald  
TheobaldConsulting  
Detlef Raphael  
Deutscher Städtetag  
Prof. Dr. Jens-Peter Schneider  
Albert-Ludwigs-Universität Freiburg  
Adolf Topp  
Flörsheim  
Oliver Wolff  
Verband Deutscher Verkehrsunternehmen e. V. (VDV)

### Inhaltsverzeichnis

#### Beiträge

<i>M. Drouot/M. Thye</i> : Neue Regelungen für den Netzbetrieb und für selbständige Betreiber von Interkonnektoren durch die EnWG-Novelle 2021	218
<i>Th. Kirch</i> : Die Netzanbindung von Windenergieanlagen auf See im Küstenmeer	221
<i>J. Vollprecht/Ch. Lamy</i> : Die Innovationsausschreibungsverordnung – Ein erster Überblick (Teil 1)	225
<i>A. F. Steins/Th. Schneider</i> : Die Bevorzugungspflicht umweltfreundlicher Erzeugnisse in der Beschaffung nach § 45 II 1 KrWG	228

#### Energie

<i>Schlussantrag der Generalanwältin</i> : Vereinbarkeit der Einführung der Herstellerverantwortung für Photovoltaikmodule mit dem Rückwirkungsverbot	230
<i>BGH</i> : Zum Anspruch des Konzessionsbewerbers auf Vertragsschluss	232

#### Wärme

<i>VG Freiburg</i> : Befreiung vom Anschluss- und Benutzungszwang bei Nutzung von Wärmepumpen als Ersatzmaßnahme	233
--	-----

#### Spartenübergreifendes

<i>BGH</i> : Zu den subjektiven Voraussetzungen der Vorsatzanfechtung: Neuausrichtung der Rechtsprechung	236
<i>BGH</i> : Zur Wirksamkeit von Schadenspauschalisierungsklauseln bei Kartellverstößen	239



In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

Nr. 10 · 12. Oktober 2021 18. Jahrgang

Mit Internet-Volltext-Service [www.IR.beck.de](http://www.IR.beck.de) der besprochenen Entscheidungen

Verlag C.H.Beck München und Frankfurt a. M.



DB-Z 154

# BayVBl. 20/2021

## Bayerische Verwaltungsblätter

Zeitschrift für öffentliches Recht und öffentliche Verwaltung

### Herausgeber

*Stephan Kersten*, Präsident des Bayerischen Verwaltungsgerichtshofs a. D.

*Dr. Markus Möstl*, Professor des öffentlichen Rechts an der Universität Bayreuth

*Dr. h. c. Heino Schöbel*, Ministerialdirigent im Bayerischen Staatsministerium der Justiz a. D. – ehemals Leiter des Landesjustizprüfungsamts

*Volkhard Spilarewicz*, Ministerialdirigent im Bayerischen Staatsministerium des Innern, für Sport und Integration

### Redaktion

*Dr. Attila Széchényi M.A.*, Regierungsdirektor, Regierung von Oberfranken, Bayreuth



## Aus dem Inhalt

- 689 **Unterreitmeier** Das Internet als Herausforderung der inneren Sicherheit
- 696 **BayVGH** Entziehung der Fahrerlaubnis; Bindungswirkung eines rechtskräftigen Bußgeldbescheids; Berücksichtigung eines Wiederaufnahmegesuchs vor der Wiederaufnahmeanordnung
- 703 **BVerwG** Rechtswegübergreifender negativer Kompetenzkonflikt; Bestimmung des zuständigen Gerichts; fehlende Bindungswirkung eines rechtskräftigen, fehlerhaften Verweisungsbeschlusses
- 710 **VG Regensburg** Allgemeinverfügung; zeitlich begrenztes flächendeckendes Alkoholkonsumverbot
- 712 **OLG Nürnberg** Planerisches Grundkonzept; Dachform

D3-Z132

# Die Öffentliche Verwaltung

Zeitschrift für öffentliches Recht  
und Verwaltungswissenschaft



74. Jahrgang Oktober 2021  
Heft 20 Seiten 905–948

**Maximilian Wallerath,**  
Bundesrepublik zwischen  
Anspruch und Wirklichkeit

**Paul J. Glauben,** Zur Regelung  
geschäftsordnungsrechtlicher  
Fragen in einem förmlichen Gesetz

**Anne Debus,** Weitere Bürger-  
beauftragte für das Land

**Ines Gillich,** Anspruch auf  
baurechtliche „Verbesserungs-  
genehmigung“?

**Buchbesprechung**

**Rechtsprechung in Leitsätzen**

# 20

www.doev.de  
Kohlhammer

# Inhaltsverzeichnis

## Abhandlungen

<i>Maximilian Wallerath</i> , Bonn, Die schwächelnde Republik – Bundesrepublik zwischen Anspruch und Wirklichkeit.....	905
<i>Paul J. Glauben</i> , Mainz, Nicht mehr „Herr im eigenen Haus“ – Zur Regelung geschäftsordnungsrechtlicher Fragen in einem förmlichen Gesetz.....	915
<i>Anne Debus</i> , Erfurt, Weitere Bürgerbeauftragte für das Land – Unabhängige Ombudsstelle beim Parlament jetzt auch in Berlin und Hessen.....	922
<i>Ines Gillich</i> , Köln, Anspruch auf baurechtliche „Verbesserungsgenehmigung“?.....	931

---

## Buchbesprechung

<i>Kerstin von der Decken/Frank Fechner/Matthias Weller</i> (Hrsg.), Kulturgutschutzgesetz – Kommentar ( <i>Felix Meister</i> ).....	939
--	-----

---

## Leitsätze

### Gerichte der Europäischen Union

601. <i>EuGH</i> , Urteil vom 15.7.2021 – C-535/19 – A – Recht wirtschaftlich nicht aktiver Unionsbürger, dem öffentlichen Krankenversicherungssystem des Aufnahmemitgliedstaats beizutreten.....	940
602. <i>EuGH</i> , Urteil vom 15.7.2021 – C-791/19 – Kommission/Polen – Unionsrechtswidrigkeit der polnischen Disziplinarordnung für Richter.....	940
603. <i>EuGH</i> , Urteil vom 15.7.2021 – C-804/18 u. C-341/19 – IX u. MH Müller Handels GmbH – Diskriminierungsverbot; Zulässigkeit eines Kopftuchverbots am Arbeitsplatz.....	941

### Verwaltungsgerichtsbarkeit

#### Abgabenrecht

604. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 25.3.2021 – 9 C 4.20 – Wassergebühren; preisrechtliche Zulässigkeit einer Konzessionsabgabe.....	941
--	-----

#### Öffentliches Dienstrecht

605. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 5.3.2021 – 5 C 14.19 – Beihilfeleistungen für Fahrten auch anlässlich einer ambulanten Operation nur bei ärztlicher Verordnung.....	942
606. <i>BVerwG</i> , Beschluss vom 28.5.2021 – 2 VR 1.21 – Ausschluss vom Auswahlverfahren wegen anhängigem Disziplinarverfahren.....	942
607. <i>VGH BW</i> , Urteil vom 8.6.2021 – 4 S 1004/21 – Widerspruchseinlegung in elektronischer Form; Anerkennung von Erfahrungszeiten.....	942
608. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 21.6.2021 – 4 S 1809/20 – Bewertung von Rufbereitschaftszeiten.....	942
609. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 22.6.2021 – 4 S 720/21 – Konkurrentenstreit; Begründungserfordernis dienstlicher Beurteilungen.....	942

#### Schul-, Hochschul- und sonstiges Kultusrecht; Prüfungsrecht

610. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 22.6.2021 – 2 LA 461/20 – Hochschulprüfungsrecht; Nachteilsausgleich bei ADS.....	942
611. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 2.7.2021 – 2 NB 437/20 – Auswahlverfahren zum Masterstudium.....	943

#### Polizei- und Ordnungsrecht

612. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 5.6.2021 – 1 S 1849/21 – Anforderungen an ein Versammlungsverbot.....	943
613. <i>VGH BW</i> , Urteil vom 23.6.2021 – 6 S 1481/18 – Widerruf von Waffenbesitzkarten eines Sportschützen; Fortbestehen des Bedürfnisses.....	943

#### Kommunalrecht

614. <i>OVG NRW</i> , Urteil vom 12.5.2021 – 15 A 1735/20 – Wahl eines Beigeordneten; Verschwiegenheitspflicht.....	943
---	-----

#### Wirtschafts- und Gewerberecht; Berufsrecht

615. <i>OVG NRW</i> , Beschluss vom 1.6.2021 – 4 E 222/21 – Ausnahmegenehmigung von der Meisterprüfung.....	943
---	-----



## Gesundheits- und Lebensmittelrecht

616. *NdsOVG*, Beschluss vom 2.7.2021 – 13 LA 258/21 – Infektionsschutzrechtliche Verdienstaufallentschädigung ..... 944

## Datenschutz-, Informations- und Medienrecht

617. *BVerwG*, Beschluss vom 13.4.2021 – 30 GS 1.20 – Grenzen des postmortalen nachrichtendienstlichen Quellenschutzes aus Gründen der Staatswohlgefährdung ..... 944

618. *BVerwG*, Urteil vom 20.4.2021 – 6 C 6.20 – Keine Organzuständigkeit der KJM für Zwangsgeldandrohung bei Aufsichtsmaßnahmen nach dem Jugendmedienschutz-Staatsvertrag ..... 944

## Bau- und Planungsrecht

619. *OVG NRW*, NK-Urteil vom 16.4.2021 – 2 D 106/20.NE – Anforderungen an eine Veränderungssperre ..... 944

620. *NdsOVG*, Beschluss vom 28.6.2021 – 1 ME 50/21 – Nachbarantrag gegen Neubau von Mehrfamilienhäusern ..... 944

## Naturschutz- und Umweltrecht

621. *BayVGH*, Urteil vom 1.7.2021 – 14 BV 19.1075 – Naturschutzrechtliches Vorkaufsrecht ..... 945

## Straßen-, Wege- und Verkehrsrecht

622. *BVerwG*, Urteil vom 17.3.2021 – 3 C 3.20 – Klärung von Zweifeln an der Fahreignung; Gutachtensanordnung ..... 945

623. *OVG NRW*, Urteil vom 28.5.2021 – 11 A 390/19 – Erteilung einer Sondernutzungserlaubnis für das Aufstellen eines Altkleidersammelcontainers ..... 945

624. *NdsOVG*, Beschluss vom 17.6.2021 – 7 LC 12/20 – Sondernutzungsgebühren für die Zufahrt zu einer Bundesstraße ..... 945

625. *VGH BW*, Beschluss vom 8.7.2021 – 13 S 1800/21 – Entziehung der Fahrerlaubnis; Cannabiskonsum ..... 945

## Ausländer- und Staatsangehörigkeitsrecht

626. *BVerwG*, Urteil vom 30.3.2021 – 1 C 41.20 – Rechtsfolgen einer unterlassenen persönlichen Anhörung im behördlichen Asylverfahren für das asylgerichtliche Verfahren ..... 945

627. *BVerwG*, Urteil vom 30.3.2021 – 1 C 28.20 – Erwerb der deutschen Staatsangehörigkeit durch langjährige Behandlung als Deutscher und Erstreckung auf Abkömmlinge ..... 946

628. *VGH BW*, Urteil vom 17.5.2021 – 11 S 800/19 – Verlustfeststellung; zwingende Gründe der öffentlichen Sicherheit ..... 946

629. *OVG NRW*, Beschluss vom 21.5.2021 – 14 A 895/18.A – Familienasyl; Zeitpunkt der Asylantragstellung ..... 946

630. *VGH BW*, Beschluss vom 21.6.2021 – 11 S 19/21 – Verlängerung der Aufenthaltserlaubnis; Ausweisungsinteresse ..... 946

631. *HambOVG*, Beschluss vom 7.7.2021 – 6 Bs 105/21 – Rechtsposition eines assoziationsberechtigten Arbeitnehmers ..... 947

## Soldaten-, Wehr- und Zivildienstrecht

632. *OVG NRW*, Beschluss vom 23.6.2021 – 1 A 435/20 – Kriegsdienstverweigerung; Rückforderung von Ausbildungskosten ..... 947

633. *OVG NRW*, Beschluss vom 23.6.2021 – 1 A 624/21 – Rückforderung von Ausbildungskosten; Bemessungsgrundsätze ..... 947

## Sonstiges Verwaltungsrecht

634. *NdsOVG*, Beschluss vom 29.6.2021 – 8 ME 135/20 – Erteilung einer stiftungsrechtlichen Vertretungsbescheinigung ..... 947

## Verwaltungsverfahren-, -zustellungs- und -vollstreckungsrecht

635. *NdsOVG*, Beschluss vom 9.6.2021 – 13 LC 534/18 – Vorhaltekosten des Rettungsdienstes ..... 947

## Gerichtsverfahrensrecht

636. *BVerwG*, Beschluss vom 16.6.2021 – 6 AV 1.21 u. a. – Keine Bindungswirkung durch willkürlichen Verweisungsbeschluss ..... 947

637. *OVG NRW*, Beschluss vom 8.6.2021 – 18 A 4322/18 – Anforderungen an eine Zustellungsurkunde; ordnungsgemäße Rechtsmittelbelehrung; Wiedereinsetzung; Anwaltsverschulden ..... 948

638. *NdsOVG*, NK-Beschluss vom 9.6.2021 – 13 KN 127/20 – Zulässigkeit eines Normenkontrollantrags nach Aufhebung oder Außerkrafttreten einer Rechtsvorschrift ..... 948

639. *OVG NRW*, Beschluss vom 28.6.2021 – 1 A 1417/21 – Beiordnung eines Notarwalts ..... 948

640. *HambOVG*, Beschluss vom 30.6.2021 – 6 So 19/21 – Statthaftigkeit der Beschwerde ..... 948

D3-Z313

# der gemein haushalt

**10**  
**2021**

Fachzeitschrift  
für das kommunale Haushalts- und Wirtschaftsrecht,  
das Kassen-, Rechnungs- und Prüfungswesen sowie  
das gesamte kommunale Abgabenrecht

122. Jahrgang

## Inhalt

### Aufsätze

**Prof. Dr. Gunnar Schwarting**, Honorarprofessor an der Deutschen Universität für  
Verwaltungswissenschaften Speyer  
Gesamtabschluss – Pflicht oder Kür? ..... 217

**Dr. Martin Schelberg**, Sachgebietsleiter im Regierungspräsidium Stuttgart und  
Lehrbeauftragter an der Hochschule Ludwigsburg  
Digitalisierung von Prozessen im Rechnungswesen von Stadtwerken in Baden-  
Württemberg – Teil II ..... 221

**Prof. Dieter Hardes**, em. Prof. für Volkswirtschaftslehre, Universität Trier  
Kommunales Personal in ausgewählten Städten im Westen und Süden der Republik:  
Lassen sich Größen- und Einnahmenvorteile nachweisen? ..... 233

**Norbert Meier**, Städtischer Rechtsdirektor a. D.  
Anmerkung zu den Beschlüssen des BVerfG vom 8.7.2021 – 1 BvR 2237/14 und  
1 BvR 2422/17 – bezüglich der Verfassungswidrigkeit der Verzinsung gem. § 233a AO  
iVm. § 238 Abs. 1 AO ..... 236

**Aus der Rechtsprechung** ..... 237

Zeitschrift für

# VERGABERECHT UND BAUVERTRAGSRECHT

ZVB

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z128



Herausgeber Josef Aicher, Michael Holoubek, Johannes Schramm, Bernd Elsner,  
Michael Fruhmann, Rudolf Lessiak, Andreas Kropik  
Redaktion und Schriftleitung Johannes Schramm, Josef Aicher

Oktober 2021

10

373 – 420

## Vergaberecht

Das neue Wiener Vergaberechtsschutzgesetz 2020 *Albert Oppel* 377

BVwG – Zur Spaltung eines Mitglieds einer Bietergemeinschaft  
im laufenden Vergabeverfahren *Gregor Sticker und Petra Haigner* 385

LVwG Vorarlberg – Kurzfristig vorgeschriebene COVID-19-Tests  
sind dringliche und zwingende Gründe *Beatrix Lehner* 391

## Bauvertragsrecht

**Liegenschaftsbewertung im  
öffentlichen Baurecht** *Albert Oppel* 395

## Öffentliches Baurecht

Elektronische Einreichung von Bauprojekten – Wiener Modell  
*Albert Oppel* 412

→ Editorial .....	373
<i>Von Albert Oppel</i>	

ZVB-Aktuell .....	376
-------------------	-----

## Vergaberecht

### Beitrag

→ Das neue Wiener Vergaberechtsschutzgesetz 2020 .....	377
--	-----

Das neue Wiener Vergaberechtsschutzgesetz 2020 wurde am 11. 8. 2020 im LGBl für Wien kundgemacht und ist mit 12. 8. 2020 in Kraft getreten. Der Beitrag bringt einen Überblick.

*Von Albert Oppel*

### ZVB-Leitsatzkartei

→ ZVB-LSK 2021/71–80 .....	384
----------------------------	-----

### Rechtsprechung

→ Zur Spaltung eines Mitglieds einer Bietergemeinschaft im laufenden Vergabeverfahren .....	385
---	-----

**BVwG 16. 2. 2021, W187 2237702-2/26E**

*Mit Anmerkung von Gregor Stickler und Petra Haigner*

→ Kurzfristig vorgeschriebene COVID-19-Tests sind dringliche und zwingende Gründe .....	391
---	-----

**LVwG Vorarlberg 21. 7. 2021, LVwG-314–1/2021-S 1**

*Mit Anmerkung und Praxistipp von Beatrix Lehner*

## Bauvertragsrecht

### Beitrag

→ Liegenschaftsbewertung im öffentlichen Baurecht .....	396
---	-----

Liegenschaftsbewertung betrifft das Zivilrecht und das öffentliche Baurecht in grundsätzlich gleicher Weise. Im öffentlichen Baurecht stehen Enteignungen von Grundstücksteilen und Ersatzleistungen für nicht in natura durchzuführende Grundabtretungen im Vordergrund. In der Praxis wird für die Bewertung idR die Vergleichswertmethode herangezogen. Diese ist im Liegenschaftsbewertungsgesetz und in der ÖNORM B 1802 geregelt.

*Von Albert Oppel*

### Rechtsprechung

→ Ein bunter Rechtsfragenstrauß um zedierte Gewährleistungs- und Schadenersatzansprüche an eine WEG .....	405
---	-----

**OGH 25. 3. 2021, 5 Ob 174/20d**

*Mit Anmerkung und Praxistipp von Tatjana Chiwitt-Oberhammer*

# Öffentliches Baurecht

## Beitrag

### → Elektronische Einreichung von Bauprojekten – Wiener Modell .....

In Wien wurde mit der Bauordnungsnovelle 2020 die Möglichkeit geschaffen, Baupläne in elektronischer Form einreichen zu können. Erforderlich sind dabei ua eine elektronische Signatur und eine elektronische Zustelladresse, welche bis zum Abschluss des Verfahrens erhalten bleiben muss. Das weitere Baubewilligungsverfahren ist – grundsätzlich – elektronisch zu führen. Diese Neuerung baut auf in Wien bereits vorhandenen Gegebenheiten auf. Ein allfälliges Beschwerdeverfahren vor dem Verwaltungsgericht ist nicht elektronisch zu führen.

Von *Albert Oppel*



## Standards

### → Impressum .....

373

#### [MitarbeiterInnen dieses Hefts]

Dr. *Tatjana Chivitt-Oberhammer*, M.A., in D und CH zugelassene Rechtsanwältin  
 Mag. *Georg Gruber*, Vergabejurist  
 Mag. *Thomas Gruber*, Richter des Bundesverwaltungsgerichts  
 Mag. *Jacqueline Guger*, Rechtsanwaltsanwärterin bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
*Petra Haigner, LL.M. (WU)*, Rechtsanwaltsanwärterin bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
 Mag. *Beatrix Lehner*, Richterin des Bundesverwaltungsgerichts  
 Dr. *Karlheinz Moick*, Partner der Kanzlei FSM Rechtsanwälte  
 Mag. *Mariella Kasper*, BSc, FSM Rechtsanwälte  
 Dr. *Albert Oppel*, Richter des Verwaltungsgerichts Wien  
 Mag. *Hannes Pesendorfer*, Rechtsanwalt und Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
 Mag. *Gregor Stickler*, Rechtsanwalt und Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte

#### [Der Redaktionsbeirat]

Dr. *Stephan Denk*, Rechtsanwalt bei Freshfields Bruckhaus Deringer  
 Dr. *Heimo Ellmer*, Leiter der Abteilung Baunormung, Referent für Vergabewesen im österreichischen Normungsinstitut, Lektor an der FH Technikum Kärnten, Sachverständiger  
 Dr. *Hans Gölls*, Sachverständiger für Vergabe- und Verdingungswesen, Autor zahlreicher Publikationen in den Bereichen Bauvertrag und Vergabe  
 Mag. *Reinhard Grasböck*, Richter des Bundesverwaltungsgerichts  
 Doz. Dr. *Brigitte Gutknecht*, Institut für Staats- und Verwaltungsrecht der Universität Wien

Univ.-Prof. DI Dr. *Andreas Kropik*, Professor für Bauwirtschaft und Baumanagement an der TU Wien, geschäftsführender Gesellschafter der Bauwirtschaftlichen Beratung GmbH mit Sitz in **Perchtoldsdorf** bei Wien, Sachverständiger  
 Hon.-Prof. Dr. *Rudolf Lessiak*, Rechtsanwalt und Seniorpartner einer Kanzlei mit Schwerpunkt im Vergaberecht  
 Dr. *Matthias Öhler*, Rechtsanwalt und Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
 Mag. *Franz Pachner*, BMWFW iR

#### [BundesländerkorrespondentInnen]

Mag. *Otto-Imre Pathy*, Landesverwaltungsgericht Vorarlberg  
 Dr. *Robert Berger*, Amt der Salzburger Landesregierung  
 Dr. *Doris Hattenberger*, Universität Klagenfurt  
 Mag. *Beatrix Lehner*, Richterin des Bundesverwaltungsgerichts (Außenstelle Graz)  
 Dr. *Albert Oppel*, Richter des Verwaltungsgerichts Wien  
 Mag. *Christian Ruzicka*, Stadt Wien, MA 63  
 Dr. *Sigmund Rosenkranz*, Senatsvorsitzender des Landesverwaltungsgerichts Tirol  
 Mag. *Manja Schlossar-Schiretz*, Landesverwaltungsgericht Steiermark  
 Mag. *Karin Schnabl*, Landesverwaltungsgericht Steiermark  
 Dr. *Volker Wurdinger*, Landesverwaltungsgericht Tirol

Die veröffentlichten Beiträge geben die persönliche Meinung der/des jeweiligen Autorin/Autors wieder, welche sich nicht unbedingt mit der Meinung der Behörde, der die/der jeweilige Autorin/Autor angehört, decken muss.

D3-Z154

# BayVBl. 21/2021

## Bayerische Verwaltungsblätter

Zeitschrift für öffentliches Recht und öffentliche Verwaltung

### Herausgeber

*Stephan Kersten*, Präsident des Bayerischen Verwaltungsgerichtshofs a. D.

*Dr. Markus Möstl*, Professor des öffentlichen Rechts an der Universität Bayreuth

*Dr. h. c. Heino Schöbel*, Ministerialdirigent im Bayerischen Staatsministerium der Justiz a. D. – ehemals Leiter des Landesjustizprüfungsamts

*Volkhard Spilarewicz*, Ministerialdirigent im Bayerischen Staatsministerium des Innern, für Sport und Integration

### Redaktion

*Dr. Attila Széchényi M.A.*, Regierungsdirektor, Regierung von Oberfranken, Bayreuth

## Aus dem Inhalt

- 725 **Unterreitmeier** Das Internet als Herausforderung der inneren Sicherheit (Fortsetzung und Schluss)
- 734 **BayVerfGH** Organstreit; Prozesstandschaft im bayerischen Verfassungsrecht; Gebot der parteipolitischen Neutralität und der unparteilichen Amtsführung
- 738 **BVerfG** Verfassungsbeschwerde; Recht auf effektiven Rechtsschutz; drohende Abschiebung
- 740 **BayVGH** Wiedereinsetzung; fehlendes Verschulden; Online-Sendungsverfolgung; Veränderungssperre; Drittschutz
- 754 **BVerwG** Feststellungsbescheid; Bindungswirkung; Ausgleichsabgabe

# ZÖR

D3-Z100

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

Zeitschrift für öffentliches Recht  
Austrian Journal of Public Law

---

Band 76 • Heft 3 • September 2021



ZöR

Band 76 · Heft 3 · September 2021



- Unions- und verfassungsrechtliche Fragen der österreichischen Maßnahmen zur Eindämmung der Ausbreitung des Covid-19-Virus (II)** 613–750  
Reinhard Klaushofer · Benjamin Kneihls · Rainer Palmstorfer · Hannes Winner
- Das Partnerschaftsabkommen mit dem Vereinigten Königreich ist ein gemischtes Abkommen** 751–798  
Thomas Burri
- Zur ebenenübergreifenden Verflechtung des Einheitlichen Aufsichtsmechanismus (SSM) aus Sicht des Unions- sowie des österreichischen Rechts** 799–839  
Paul Weismann
- Le temps qui reste* – Eine rechtsvergleichende Betrachtung der verfassungsgerichtlichen Entscheidungen zur Suizidassistentz in Deutschland und Österreich** 841–913  
Michael Lysander Fremuth
- Menschenrechtliche Kontrolle der Kommunikation – speziell des Internets** 915–950  
Georg Ress
- Paradigmenwechsel und schwankender Untergrund: Die europarechtliche Einhegung der Staatsangehörigkeit und ihre Einwirkungen auf das österreichische Staatsbürgerschaftsrecht** 951–994  
Lorin-Johannes Wagner
- Vom Nutzen und Nachteil verfassungsrechtlicher „Prinzipien“ für das Religionsrecht** 995–1035  
Florian Werni
- Zentrale Entscheidungen des EuGH und des EuG für Österreich aus dem Jahre 2020** 1037–1059  
Monika Polzin · Clemens Beckenberger
- Recent Austrian Practice in the Field of European Union Law. Report for 2020** 1061–1097  
Martin Meisel · Christian Breitler · Sandra Hummelbrunner · Andrea Krachler
- Book Review *William Phelan, Great Judgements of the European Court of Justice. Rethinking the Landmark Decisions of the Foundational Period*, Cambridge, UK: Cambridge University Press 2019, 258 p, 22,99 £ (paperback), 85,00 £ (hardback), ISBN 9781108713122** 1099–1105  
Henning Deters
- Book Review Armin von Bogdandy/Peter Huber/Christoph Grabenwarter (eds), *The Max Planck Handbooks in European Public Law III: Constitutional Adjudication: Institutions*, Oxford: Oxford University Press 2020, LXVI + 906 p, 195.00 £, ISBN 9780198726418** 1107–1110  
Madis Ernits

**Buchbesprechung Alexander Balthasar/Attila Vincze (Hg), Hundert Jahre österreichisches Bundes-Verfassungsgesetz. Die Perspektive von außen, Wien: Jan Sramek Verlag 2021, XIX + 317 S, 78,00 €, ISBN 978-3-7097-0259-8**  
Stephan G. Hinghofer-Szalkay 1111-1114

**Buchbesprechung Roman Kaiser, Das Mehrheitsprinzip in der Judikative, Reihe Rechtstheorie – Legal Theory 2, Tübingen: Mohr Siebeck 2020, XXXII + 385 S, € 109,00, ISBN 978-3-16-159408-3**  
Rudolf Müller 1115-1123

**Buchbesprechung Lukas Wolfgang Lübben, Ursprünge der richterlichen Normenkontrolle im Verfassungsrecht der Vereinigten Staaten, 1761-1803, Tübingen: Mohr Siebeck 2021, IX + 534 S, € 94,00, ISBN 978-3-16-155078-2**  
Bodo Pieroth 1125-1126

**Buchbesprechung Dieter Krimphove, Rechtsethologie. Die Ableitung des Rechts aus der Entwicklungsgeschichte des Menschen, Berlin: Duncker & Humblot 2021, 322 S, 69,90 €, ISBN 978-3-428-18217-6**  
Thomas Ratka 1127-1129

**Buchbesprechung Marcus Schladebach, Weltraumrecht, Tübingen: Mohr Siebeck 2020, XIX + 244 S, € 24,00, ISBN 978-3-16-158266-0**  
Sven Schneider 1131-1132

**Buchbesprechung Giacinto della Cananea/Stefano Mannoni (Hg), The Common Core of European Administrative Laws. Administrative Justice Fin de Siècle. Early Judicial Standards of Administrative Conduct in Europe (1890-1910), Oxford: Oxford University Press 2021, 345 S, € 89,00, ISBN 978-0-19-886756-2**  
Stefan Storr 1133-1137

**Buchbesprechung Martin P. Schennach, Austria inventa? Zu den Anfängen der österreichischen Staatsrechtslehre, Frankfurt aM: Vittorio Klostermann 2020, XIII + 589 S, € 98,00, ISBN 978-3-465-04414-7**  
Christian Waldhoff 1139-1142

Zeit  
http:  
ZöR

Ur  
M  
Vi  
Ma

Rei

I.  
II.

III.

IV.

V.

\* U  
Kne  
Pari  
\*\* U  
Kep  
\*\*\* U  
Uni

RECHTENRECHT

**Der Tod des Privatanklägers und dessen (kosten-)rechtliche Folgen**

*Alexander Kern*

**Zur Antragsbefugnis juristischer Personen nach**

**§§ 6 ff MedienG**

*Peter Zöchbauer*

**Lewit:** Entschädigungsansprüche der aus dem KZ Mauthausen befreiten Personen

**Online-Bewertungen auf Google – Medieninhaberschaft**

**Öffi-Securitys:** Journalistische Sorgfalt – Recherche



PERSONLICHKEITSSCHUTZ

**Gesinnungsverirrung:** extremistische Vergangenheit eines Journalisten – Resozialisierung

**Adolf-Hitler-Halle:** Satire – nationalsozialistischer Kontext

DATENSCHUTZRECHT

**Facebook:** Grenzüberschreitende Datenverarbeitung – Zuständigkeit der Datenschutzbehörden

URHEBERRECHT

**Die Verantwortlichkeit von YouTube für die von ihren Nutzern begangenen Urheberrechtsverstöße**

*Christoph Steindl*

**Mittelfinger:** Zitatrecht, Parodie und Meinungsäußerungsfreiheit

**Gartenmöbeldesign:** vorbekannter Formenschatz – Neuheit des Designs

**austro-mechana:** Vergütung von Privatkopien in Cloud-Speichern

WETTBEWERBSRECHT

**Fernsehprogramm P.:** Wettbewerbsverhältnis zwischen Kabelnetzbetreiber und Programmanbieter – Herabsetzung

**Grenzland:** Übernahme der Grundidee eines Dokumentarfilms

# medien<sup>UND</sup>recht

Zeitschrift für Medien- und Kommunikationsrecht  
39. Jahrgang (2021) September Heft 5

<b>MEDIENRECHT</b>	227	Alexander Kern <b>Der Tod des Privatanklägers und dessen (kosten-)rechtliche Folgen</b>	227
		Peter Zöchbauer <b>Zur Antragsbefugnis juristischer Personen nach §§ 6 ff MedienG</b>	232
		Entschädigungsansprüche der aus dem KZ Mauthausen befreiten Personen OGH 11.06.2021, 15 Os 13/21g (15 Os 14/21d) – Lewit	234
		Online-Bewertungen auf Google – Verantwortlichkeit des Medieninhabers OLG Wien 23.08.2021, 17 Bs 212/21g (Anm Peter Zöchbauer)	237
		Journalistische Sorgfalt – Pflicht zur Recherche OLG Wien 23.06.2021, 17 Bs 70/21z – Öffi-Securitys	239
<b>PERSÖNLICHKEITSSCHUTZ</b>	241	Bericht über die extremistische Vergangenheit eines Journalisten – Resozialisierungsinteresse OGH 16.09.2020, 6 Ob 100/20d – Gesinnungsverirrung	241
		Behauptung nationalsozialistischer Verstrickung – Satire OGH 15.04.2021, 6 Ob 50/21b – Adolf-Hitler-Halle	247
<b>DATENSCHUTZRECHT</b>	249	Grenzüberschreitende Datenverarbeitung – Zuständigkeit der Datenschutzbehörden EuGH 15.06.2021, C-645/19, Facebook gg Gegevensbeschermingsautoriteit (belgische Datenschutzbehörde) (Anm Moritz Hecht/Daniela Petermair)	249
<b>URHEBERRECHT</b>	256	Christoph Steindl <b>Die Verantwortlichkeit von YouTube für die von ihren Nutzern begangenen Urheberrechtsverstöße – Zu EuGH 22.6.2021, C-682/18 und C-683/18 (YouTube)</b>	256
		Zitatright, Parodie und Meinungsäußerungsfreiheit OGH 26.01.2021, 4 Ob 3/21a – Mittelfinger (Anm I: Michel Walter; Anm II: Christoph Völk/ Matthias Heltschl)	262
		Gartenmöbel – vorbekannter Formenschutz OGH 22.12.2020, 4 Ob 210/20s – Gartenmöbeldesign	267
		Vergütung von Privatkopien in Cloud-Speichern EuGH, Schlussanträge des Generalanwalts G. Hogan vom 23.09.2021, C-433/20, austro-mechana gg Strato AG (Anm Paul Fischer)	270

Fortsetzung nächste Seite

## Veranstaltungen

### Krankheitsbild „Hass im Netz“ – chronisch oder behandelbar?, 21. Oktober 2021

#### Eine Veranstaltung der RTR GmbH, Wien

Corona und Impfung, Klimapolitik und gesellschaftliche Verantwortung, Migration und Rassismus, Gleichstellung und Mobbing – die Liste lässt sich leicht fortsetzen. Große Themen für einen Meinungsvielfältigen Diskurs, tatsächlich aber längst der tägliche Sprengstoff für Gewalt im Netz. Der moralische Kompass wird durch ein zunehmend polarisierendes Magnetfeld gestört. Gesellschaftliche, politische, wirtschaftliche und gesetzliche Initiativen versuchen gegenzusteuern und bezugen so das Problem.

Wo stehen wir heute? Wo gibt es Handlungsbedarf? Sind Diskurs, Maßnahmen und Gesetze gegen Hass im Netz erfolgreich? Wächst ein Unrechtsbewusstsein für Digitale Gewalt? Oder wächst der Nährboden für Radikalisierung, Diffamierung und Einschüchterung?

#### Programm:

13:00 Uhr: Begrüßung durch *Mag. Michael Ogris* und *Mag. Oliver Stribl*, Einführung durch *Dr. Susanne Lackner*

13:15 Uhr: Impuls - *Julia Ebner* (Extremismusforscherin) über Ursachen, Dynamik und aktuelle Entwicklungen von Hass und Radikalisierung im Netz

13:30 Uhr: Talk - *Ingrid Brodnig* (Autorin) und *Maximilian Schubert* (Facebook) über das schiere Ausmaß des Problems auf den Plattformen, über die Gegenmaßnahmen der Plattformen und ob das Problem damit in den Griff zu bekommen ist. Gibt es einen Ausweg aus der Spirale von Desinformation und Hass auf Social Media?

14:00 Uhr: Talk - *Mag. Caroline Kerschbaumer* (ZARA) und *Dr. Maria Windhager* (Rechtsanwältin) über die Gesetzeslage für Betroffene von Gewalt im Netz, Hilfsangebote, rechtliche Möglichkeiten und deren Erfolgsaussichten.

14:30 Uhr: Talk – *Mag. Gerlinde Hinterleitner* (Digitalbeauftragte Der Standard) und *Michael M. Maurantonio* (Stop Funding Hate) über Hass im Netz und Werbung: ein Millionen Euro teurer Image-Schaden für Werbetreibende. Über die Kunst und Mittel,

Werbung in einem gewaltfreien Social-Media-Umfeld zu platzieren.

15:00 Uhr: Talk – *Corinna Milborn* (Journalistin Puls 4) und *Dr. Armin Wolf* (Journalist ORF) über persönliche Erfahrungen mit Gewalt im Netz, über die Profiteure, über Einschüchterung von Journalisten, die Auswirkungen auf die Pressefreiheit

ca 15:30 Uhr: Ende der Veranstaltung

Moderation: *Andreas Kunigk*, Pressesprecher RTR Medien und KommAustria

Anmeldungen bis 19. Oktober 2021 auf

<https://www.rtr.at/medien/aktuelles/veranstaltungen/>

### Auftrag und Struktur des öffentlich-rechtlichen Rundfunks in der Plattformgesellschaft

#### Live-Stream aus dem Institut für Urheber- und Medienrecht, München, via Zoom

11. November 2021, 14:00 Uhr bis 18:00 Uhr.

Die Rundfunkanstalten sollen in Zukunft mehr Freiheit bekommen (Flexibilisierung des Programmauftrags und des Ausspielwegs), auch um eine nachhaltige (gemeinsame?) Plattformstrategie entwickeln zu können. Zugleich soll der öffentlich-rechtliche Rundfunk nutzerzentrierter werden und alle Generationen erreichen. Allerdings muss der Rundfunk nach Auffassung des BVerfG auch weiterhin "seinen klassischen Funktionsauftrag [...] erfüllen, der neben seiner Rolle für die Meinungs- und Willensbildung, neben Unterhaltung und Information seine kulturelle Verantwortung umfasst".

Das IUM will mit der Veranstaltung am 11.11.2021 ein Forum für diese wichtige Debatte bereitstellen. In drei Panels werden die interdisziplinären, medienrechtlichen und medienpolitischen Aspekte des neuen Auftrags und der neuen Struktur des öffentlich-rechtlichen Rundfunks in der Novelle zum Medienstaatsvertrags beleuchtet.

Informationen: [www.urheberrecht.org/events/](http://www.urheberrecht.org/events/)

D3-795

- AUS DEM INHALT
- Digitale Produkte **753** • SASCHA STIEGLER  
**Indizwirkung der §§ 327 ff. BGB für den  
unternehmerischen Geschäftsverkehr?**
- Blockchain-Technologie **755** ROBERT HEINE / FELIX STANG  
**Weiterverkauf digitaler Werke mittels  
Non-Fungible-Token aus urheberrechtlicher Sicht**
- IT-Projekte **760** MORITZ PHILIPP KOCH / GABRIELA SIEGMUND /  
REINHARD SIEGMUND  
**Potenziale und Grenzen von IT-Kooperationen  
in der öffentlichen Verwaltung**
- RDG **764** TIM GÜNTHER  
**Das neue „Legal-Tech“-Gesetz**
- Medienregulierung **770** FLORIAN FLAMME  
**Schutz der Meinungsvielfalt im digitalen Raum**
- Überwachungstechnik **775** JAN FÄHRMANN  
**Mehr Transparenz durch technische Innovationen?**
- Legal-Tech-Anwendung **779** SEBASTIAN TOBER  
**Ist Normanwendung automatisierbar?**
- Transparenzgrundsatz **783** EuGH: **Verpflichtung zur Höchstmengenangabe  
in Rahmenvereinbarungen** m. Anm. Haak / Koch
- Privatkopieausnahme **792** ÖOGH: **Vorlage zu Online-Videorecorder für IPTV**
- Programmautonomie **795** BVerfG: **Verletzung der Rundfunkfreiheit mangels  
Beitragsanpassung** m. Anm. Holznagel
- Tracking **813** OLG Dresden: **Rechtswidrige Installation von  
Family-App auf Smartphone**



Digitale Produkte	<b>Editorial</b> <b>753</b> SASCHA STIEGLER Indizwirkung der §§ 327 ff. BGB für den unternehmerischen Geschäftsverkehr?
Blockchain-Technologie	<b>Beiträge</b> <b>755</b> ROBERT HEINE / FELIX STANG Weiterverkauf digitaler Werke mittels Non-Fungible-Token aus urheberrechtlicher Sicht. Funktionsweise von NFT und Betrachtung der urheberrechtlichen Nutzungshandlungen
IT-Projekte	<b>760</b> MORITZ PHILIPP KOCH / GABRIELA SIEGMUND / REINHARD SIEGMUND Potenziale und Grenzen von IT-Kooperationen in der öffentlichen Verwaltung. Kooperationen als Grundstein erfolgreicher Digitalisierung
RDG	<b>764</b> TIM GÜNTHER Das neue „Legal-Tech“-Gesetz. Eine Zwischenlösung für den Rechtsdienstleistungsmarkt
Medienregulierung	<b>770</b> FLORIAN FLAMME Schutz der Meinungsvielfalt im digitalen Raum. Transparenzpflichten für Intermediäre im nationalen und europäischen Vergleich
Überwachungstechnik	<b>775</b> JAN FÄHRMANN Mehr Transparenz durch technische Innovationen? Wie Technik polizeiliche Personenkontrollen effektiver und transparenter machen könnte
Legal-Tech-Anwendung	<b>779</b> SEBASTIAN TOBER Ist Normanwendung automatisierbar? Fragen nach einer logifizierten, kausalen und normativen Subsumtion
Transparenzgrundsatz	<b>Rechtsprechung</b> <b>783</b> EuGH: Verpflichtung zur Höchstmengenangabe in Rahmenvereinbarungen Urteil vom 17.6.2021 – C-23/20 m. Anm. HAAK / KOCH
Meta-Suchmaschine	<b>789</b> EuGH: Auf die Suche von Inhalten von Datenbanken spezialisierte Internet-Suchmaschine Urteil vom 3.6.2021 – C-762/19 – CV-Online Latvia
Privatkopieausnahme	<b>792</b> ÖOGH: Vorlage zu Online-Videorecorder für IPTV Beschluss vom 27.5.2021 – 4 Ob 40/21t
Programmautonomie	<b>795</b> BVerfG: Verletzung der Rundfunkfreiheit mangels Beitragsanpassung Beschluss vom 20.7.2021 – 1 BvR 2756/20, 1 BvR 2775/20, 1 BvR 2777/20 m. Anm. HOLZNAGEL

Elektronischer Rechtsverkehr	<b>803</b> BSG: Fehlende Personenidentität zwischen Signierendem und Versender eines Dokuments aus beA Beschluss vom 18.11.2020 – B 1 KR 1/20 B
Persönlichkeitsrecht	<b>805</b> BGH: Ehrbeeinträchtiger Betrieb eines Blogs als Nötigungsmittel Urteil vom 29.6.2021 – VI ZR 52/18
Persönlichkeitsgutachten	<b>807</b> BGH: Zeitanteiliger Wertersatz nach Widerruf – Online-Partnervermittlungsvertrag Urteil vom 17.6.2021 – III ZR 125/19
Rabattaktionen	<b>809</b> BGH: Freihaltebedürfnis bei Dienstleistungen des Einzelhandels über das Internet in den Bereichen Elektrowaren und Elektronikwaren – Black Friday Beschluss vom 27.5.2021 – I ZB 21/20
Bestellbutton	<b>812</b> BGH: Beschwer bei Streit über Anpassungsklausel eines Online-Streaming-Dienstes Beschluss vom 15.4.2021 – I ZR 23/20
Tracking	<b>813</b> OLG Dresden: Rechtswidrige Installation von Family-App auf Smartphone Beschluss vom 15.6.2021 – 4 U 993/21
Online-Marketing	<b>814</b> OLG Dresden: Keine Erstbegehungsgefahr bei Ankündigung einer Rufschädigungskampagne eines Kunden Beschluss vom 7.6.2021 – 4 W 235/21
Online-Durchsuchung	<b>815</b> OLG Stuttgart: Keine Datenherausgabeverpflichtung eines Providers nach § 100b StPO Beschluss vom 19.5.2021 – 2 Ws 75/21
Urheberbenennung	<b>817</b> OLG Karlsruhe: Vertragsstrafe wegen urheberrechtswidriger Nutzung eines Lichtbilds auf Website Urteil vom 14.4.2021 – 6 U 94/20
Mitbewerber	<b>820</b> OLG Köln: Eilrechtsschutz nach einer einzigen unzulässigen Werbe-E-Mail Beschluss vom 12.4.2021 – 15 W 18/21
Abbruchjäger	<b>820</b> OLG Frankfurt/M.: Schadensersatzanspruch des eBay-Käufers bei „shill bidding“ Urteil vom 26.3.2021 – 15 U 102/18
Freeware	<b>823</b> OLG Frankfurt/M.: Impressumsangaben auf Webseite Urteil vom 18.2.2021 – 6 U 150/19
Kreditschädigung	<b>826</b> OLG Frankfurt/M.: Keine unlautere vergleichende Werbung in E-Mail ohne konkret erkennbare Produkte des Mitbewerbers Urteil vom 18.2.2021 – 6 U 181/20, 6 W 3/21
Social-Media-Formate	<b>828</b> OLG Rostock: Werbung für E-Zigaretten mittels Newsletter Beschluss vom 10.2.2021 – 2 W 2/21
Mobilfunk	<b>829</b> LG Koblenz: Irreführende Bewerbung eines 5G-Tarifs Urteil vom 9.4.2021 – 4 HK O 51/20
Vermittlungsleistung	<b>831</b> LG Leipzig: Von Flugreiseportal beworbener Flugpreis darf keine begrenzten Sonderrabatte enthalten Urteil vom 26.3.2021 – 05 O 184/19
	<b>833</b> Leitsätze

**III-IV Inhalt**  
**V-XIX MMR-Fokus**  
**XIX Impressum**

# RECHT DER UMWELT

WU  
D3-Z106  
+2 Beil

Sonderhefte  
EAG-Paket &  
GERT 2021



Schriftleitung + Redaktion Ferdinand Kerschner  
Redaktion Wilhelm Bergthaler, Eva Schulev-Steindl, Erika Wagner  
Ständige Mitarbeiter W. Berger, D. Ennöckl, D. Hinterwirth, W. Hochreiter,  
V. Madner, N. Raschauer, P. Sander, R. Weiß

Oktober 2021 **05**

189 – 232

## Beiträge

**Das Wandern ist des Wildtiers Lust**  
*Erika Wagner und Daniela Ecker* ➔ 193

**Bedeutung der kleinen Dienstbarkeit im wasserrechtlichen Verfahren  
und die damit einhergehende Bindungswirkung**  
*Dieter Neger, Pascal Dreier und Laura Leitenbauer* ➔ 199

**Städtisches Gebiet versus Siedlungsgebiet: Zur Geschlossenheit von  
Siedlungsgebieten im UVP-G**  
*Alois Puntigam und Markus Scharler* ➔ 204

## Aktuelles Umweltrecht

**EK: Kontrolle der Anwendung des EU-Rechts** ➔ 209

**EK: Überarbeitung des EU-Klimaschutzrechts** ➔ 209

## Leitsatzkartei

**Schwerpunkte Naturschutz- und Abfallwirtschaftsrecht** ➔ 214

## Rechtsprechung

**VfGH zu den Schranken der Baufreiheit nach Aufhebung eines  
Flächenwidmungs- und Bebauungsplans**  
*Mario Walcher und Marco Wallner* ➔ 220

**VwGH verneint den Schutz von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen  
bei UIG-Anfragen** *Daniel Ennöckl* ➔ 224

**VwGH zu artenschutzrechtlichen Verbotstatbeständen und  
Interessenabwägung** *Paul Reichel* ➔ 226

- Editorial ..... 189  
 Von Ferdinand Kerschner, Erika Wagner, Eva Schulev-Steindl, Wilhelm Bergthaler

## Schnell und aktuell ..... 192

### Beiträge

- Das Wandern ist des Wildtiers Lust ..... 193

#### **Eine rechtliche Analyse zur Kohärenzverpflichtung nach der FFH-RL**

Gerade rechtzeitig zum 40-jährigen Jubiläum der Berner und Bonner Konvention wird eine Grundlagenstudie zu den letzten ungelösten Fragen des Arten- und Habitatschutzregimes erscheinen. Die Verfasserinnen dieses Beitrags haben sich in dieser Studie eingehend dem noch nicht ausreichend untersuchten Kriterium der sog „Kohärenz“ gewidmet. Worum handelt es sich dabei? Grob gesprochen geht es um die – in der nationalen Raumordnung bislang ignorierte – Verpflichtung, Wanderkorridore für Wolf, Bär und Luchs etc einzurichten.

Von Erika M. Wagner und Daniela Ecker



- Die Bedeutung der kleinen Dienstbarkeit im wasserrechtlichen Verfahren und die damit einhergehende verfahrensrechtliche Bindungswirkung ..... 199

#### **Die Bindungswirkung der Zustimmungsfiktion auf zivilrechtliche Entscheidungen unter gleichzeitiger Nichtanwendung von Zwangsrechten und Übereinkommen**

Im Rahmen des Wasserrechtsverfahrens kann es zu Situationen kommen, in denen ein Vorhaben nur durch die Inanspruchnahme fremden Grundes realisiert werden kann. Für diese Fälle sieht der Gesetzgeber in § 111 Abs 4 WRG die Möglichkeit zur Einräumung einer sog „kleinen Dienstbarkeit“ vor. Doch was charakterisiert eine solche kleine Dienstbarkeit, wann spricht man idZ von einer Grundinanspruchnahme im unerheblichen Ausmaß und welche verfahrensrechtlichen Besonderheiten sind dabei zu beachten?

Von Dieter Neger, Pascal Dreier und Laura Leitenbauer

- Städtisches Gebiet versus Siedlungsgebiet: Zur Geschlossenheit von Siedlungsgebieten im UVP-G – eine Neuvermessung ..... 204

Der Beitrag soll die Tatbestandsvariante „außerhalb geschlossener Siedlungsgebiete“ ins Licht rücken, wird für deren Interpretation doch stets auf die Leitentscheidung *Payerbach* des US aus dem Jahr 1999 rekurriert. Dabei hat der US seiner Entscheidung den damaligen Normenwortlaut „Siedlungssysteme“ zugrunde gelegt. Es verwundert daher, dass Literatur und Judikatur die Erkenntnisse dieser Entscheidung vor dem Hintergrund der geltenden UVP-RL („städtisches Gebiet“) als Blaupause nahezu unreflektiert auf den nunmehr nach der Novellierung des UVP-G anderslautenden Tatbestand „Siedlungsgebiete“ übertragen haben. Insofern lotet der Beitrag dieses Tatbestandselement neu aus und zeigt die Unterschiede beider Begrifflichkeiten auf, geht es doch letztlich um die Frage der Anwendbarkeit des UVP-G, was sowohl für die Beh als auch für den Projektwerber bedeutsame Folgen zeitigt.

Von Alois Puntigam und Markus Scharler

## Europarecht

Bearbeitet von Verena Madner und Birgit Hollaus

- Allgemein, Klimaschutz ..... 209  
 → Wälder ..... 210

## Bundesrecht

Bearbeitet von Daniel Ennöckl und Eva Erlacher

- Verkehrsrecht, Lärmrecht ..... 211



## Landesrecht

Bearbeitet von Daniel Ennöckl und Eva Erlacher

- Burgenland, Kärnten ..... 211
- Niederösterreich, Oberösterreich, Salzburg ..... 212
- Steiermark, Tirol, Wien, Vorarlberg ..... 213

## RdU-Leitsatzkartei

- RdU-LSK 2021/37–56 ..... 214

## Rechtsprechung

- VfGH: Die Schranken der Baufreiheit nach Aufhebung des Flächenwidmungs- und des Bebauungsplans durch den VfGH ..... 220

VfGH 25. 9. 2020, E 774/2020 und E 922/2020

Mit Anmerkung von Mario Walcher und Marco Wallner

- Kein Schutz von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen bei UIG-Anfragen zu Emissionsdaten ..... 224

VwGH 6. 7. 2021, Ra 2020/07/0065

Mit Anmerkung von Daniel Ennöckl

- VwGH zu artenschutzrechtlichen Verbotstatbeständen und Interessenabwägung nach dem Sbg Naturschutzgesetz ..... 226

VwGH 16. 12. 2019, Ra 2018/03/0066

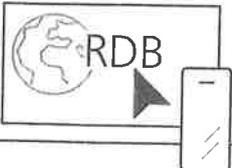
Mit Anmerkung von Paul Reichel

## Standards

- Buchbesprechung ..... 231
- Veranstaltungen & Seminare ..... 232
- Impressum ..... 189

## Beilagen

- Sonderheft GERT 2021
- Sonderheft EAG-Paket



### Alles aus einer Hand

Die Nr. 1 unter Österreichs Rechtsdatenbanken – mit mehr als 2,4 Millionen Dokumenten. Die RDB versammelt alle maßgeblichen Fachzeitschriften, Entscheidungssammlungen, Kommentare und Handbücher namhafter österreichischer Verlage zur Online-Recherche.



MANZ

rdb.manz.at

# RECHT <sup>RdU</sup> DER UMWELT

WU  
D3-Z106  
Beit.

Sonderheft  
Energierichts-  
tag 2021



Schriftleitung + Redaktion Stefan Storr und Karl Stöger

81 – 104

GERT 2021

## 10. Grazer Energierechtstag 2021

Schwerpunkt

### Der Jubiläums-GERT

Editorial

Karl Stöger und Stefan Storr ⌚ 81

Beiträge

Das Erneuerbaren-Ausbau-Gesetz Benedikt Ennser ⌚ 82

Das Energierecht im Spiegel von 10 Jahren GERT

Karl Stöger ⌚ 88

Aktuelle Rechtsprechung zum Energierecht Angela Heffermann ⌚ 96

# RECHT **RdU** DER UMWELT

WU  
D3-Z106  
Beil.

Sonderheft  
zum  
EAG-Paket



Schriftleitung + Redaktion **Wilhelm Bergthaler**

53 – 80

Sonderheft RdU U&T

## Erneuerbare-Energie-Gemeinschaften

### Editorial

Energie-Wende gut, alles gut? *Wilhelm Bergthaler* ● 53

### Beiträge

Erneuerbare-Energie-Gemeinschaften: Zivilrechtliche Stolpersteine  
und regulatorische Rahmenbedingungen

*Johannes Hartlieb und Kaleb Kitzmüller* ● 55

Unions- und verfassungsrechtliche Überlegungen zur  
Marktprämienförderung bei Energiegemeinschaften

*Emil Nigmatullin* ● 62

Anlagenrechtliche Implikationen des neuen EAG-Regimes

*Mario Laimgruber* ● 67

Leitungsrechte/-dienstbarkeiten der Netzbetreiber *Georg Rihs* ● 72

03 // 2021

WU  
D3-798  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

Seiten 105–142 . ISSN 2224-6819

Herausgeber: Univ.-Prof. Dr. Andreas Hauer

Schriftleiter: Univ.-Ass. Dr. Max Hofmann

# ZTR

ZEITSCHRIFT FÜR ENERGIE- UND TECHNIKRECHT

Aus dem Inhalt:

## 1 // AUFSÄTZE

- » **Landesnormen für die Verteilung in Verbrauchsstätten rechtswidrig**  
*Elisabeth Poltschak*
- » **Blockchain: Risiken der Token-Ökonomie vor dem Hintergrund des liechtensteinischen TVTG**  
*Fabian Teichmann / Marie-Christin Falke*

## 2 // RECHTSVORSCHRIFTEN UND NORMEN

## 3 // RECHTSPRECHUNG

- » **Beschränkung der Energieabgabenvergütung auf Produktionsbetriebe in Kraft und verfassungskonform**
- » **Bandbreitenlimitierung bei Videostreaming**
- » **„Nachträgliches Beschwerderecht“ einer Umweltorganisation**

## Inhaltsverzeichnis

---

### 1 // AUFSÄTZE

---

- » **Landesnormen für die Verteilung in Verbrauchsstätten rechtswidrig** 105  
*Elisabeth Poltschak*
- » **Blockchain: Risiken der Token-Ökonomie vor dem Hintergrund des liechtensteinischen TVTG** 112  
*Fabian Teichmann / Marie-Christin Falker*

### 2 // RECHTSVORSCHRIFTEN UND NORMEN

---

- » **Energierrecht** 118
- » **Technikrecht** 121
- » **Normen** 128

### 3 // RECHTSPRECHUNG

---

- » **Rechtsprechung Energierecht** 130
- » **Rechtsprechung Öffentliches Technikrecht** 133

#### Wissenschaftlicher Beirat der Zeitschrift für Energie- und Technikrecht

Univ.-Prof. Dr. Markus Achatz  
Univ.-Prof. Dr. Ulrich Ehrlicke  
Hon.-Prof. Dr. Helmut Hörtenhuber  
Univ.-Prof. Dr. Erich Peter Klement

Univ.-Prof. Dr. Barbara Leitl-Staudinger  
Em.o.Univ.-Prof. Dr. Jörg Mühlbacher  
Em.o.Univ.-Prof. Dr. Peter Oberndorfer  
Univ.-Prof. Dr. Katharina Pabel

Univ.-Prof. Dr. Martin Schulte  
Assoz. Univ.-Prof. Dr. Michael Sonntag

# Zeitschrift für Geistiges Eigentum

Intellectua

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

3

DB-7327

**Band 13**  
**2021**

**Diethelm Klippel**  
Geistiges Eigentum und  
des Schutzes gegen Plagiate

## **Moritz Sutterer**

Fragmentierung trotz Kollektivierung. Wie eine konsequente Anwendung der deutschen Urheberrechtsdogmatik und des Kartellrechts die Rechtklärung über Verwertungsgesellschaften erleichtern kann

## **Dissertationen**

### **Jan Lersch**

Haftung von Leitungsorganen im Immaterialgüterrecht

## **Biographie**

### **Matthias Wießner / Simon Apel**

Wenzel Goldbaum (1881–1960)

## **Neue Bücher**

Timm Düwel: Das Urheberrecht als Mittel staatlicher Geheimhaltung  
(*Ronny Hauck*)

Sarah Hohenstein: Der Schutz vor der Herstellung und Verbreitung von Nackt- und Intimaufnahmen  
(*Norbert P. Flechsig*)

Ulrich Loewenheim (Hrsg.): Handbuch des Urheberrechts  
(*Haimo Schack*)

Alexander Maringer: Weinrecht und Verbraucherschutz  
(*Diethelm Klippel*)

Carolin Louisa Schmidt: Selbstregulierung der Presse in Deutschland und Großbritannien  
(*Michael Fuchs*)



**Mohr Siebeck**

# Inhaltsverzeichnis

## **Diethelm Klippel**

Geistiges Eigentum und Plagiat. Die Verrechtlichung des Schutzes gegen Plagiate **253–280**

## **Moritz Sutterer**

Fragmentierung trotz Kollektivierung. Wie eine konsequente Anwendung der deutschen Urheberrechtsdogmatik und des Kartellrechts die Rechtklärung über Verwertungsgesellschaften erleichtern kann **281–311**

## **Dissertationen**

### **Jan Lersch**

Haftung von Leitungsorganen im Immaterialgüterrecht **313–332**

## **Biographie**

### **Matthias Wießner / Simon Apel**

Wenzel Goldbaum (1881–1960) **333–339**

## **Neue Bücher**

Timm Düwel: Das Urheberrecht als Mittel staatlicher Geheimhaltung (*Ronny Hauck*) **340–342**

Sarah Hohenstein: Der Schutz vor der Herstellung und Verbreitung von Nackt- und Intimaufnahmen (*Norbert P. Flechsig*) **342–347**

Ulrich Loewenheim (Hrsg.): Handbuch des Urheberrechts (*Haimo Schack*) **347–349**

Alexander Maringer: Weinrecht und Verbraucherschutz (*Diethelm Klippel*) **350–353**

Carolin Louisa Schmidt: Selbstregulierung der Presse in Deutschland und Großbritannien (*Michael Fuchs*) **353–355**

96. Jahrgang / 10. Oktober 2021 / Nr. 28

# SW <sup>D3-Z25</sup>

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

Steuer- und Wirtschaftskartei



## **Ökosoziale Steuerreform**

Die geplanten Vorhaben im Überblick

## **Verrechnungspreise**

Highlights der neuen Richtlinien

## **Grunderwerbsteuer**

Einbringung ohne Anwachsung

## **Umsatzsteuer**

USt-Update: Aktuelles auf einen Blick

## **Wettbewerbsrecht**

Zukunft der Internetgiganten in der EU

## **Rechtsprechung**

EuGH-Judikatur: Update

**Linde**  
www.lindeverlag.at

## In diesem Heft

Ökosoziale Steuerreform mit Schwerpunkt Klimaschutz und Entlastung (SWK-Redaktion)	1266
Steuertermine im November	1270
Fragen und Antworten zum „Öffi-Ticket“	1270
Die neuen Verrechnungspreisrichtlinien (Daurer)	1271
Einbringung ohne Anwachsung (Hirschler / Sulz / Oberkleiner)	1277
Umsatzsteuer-Update Oktober 2021: Aktuelles auf einen Blick (M. Mayr)	1280
Amazon, Facebook, Google & Co – die Zukunft der Internetgiganten in der EU (Gruber)	1287
Erste Entscheidung des OGH zum neuen Zuständigkeitsregime in Finanzstrafsachen	1291
Aktuelle EuGH-Rechtsprechung (G. Aigner)	1292
<ul style="list-style-type: none"><li>■ Medizinische Telefonberatung</li><li>■ Private Krankeneinrichtungen</li><li>■ Konzerninterne Personalentsendung</li><li>■ Verzinsung von Vorsteuerguthaben</li><li>■ Verfügungsmacht im Reihengeschäft</li><li>■ Vorsteueraufteilung</li><li>■ Feste Niederlassung</li><li>■ Auszahlung des Vorsteuerguthabens</li><li>■ Vorsteuerberichtigung</li><li>■ Energiesteuer: Personenbeförderung</li><li>■ Mutter-Tochter-RL: Gibraltar</li><li>■ Alkoholsteuer: Verbrauchssteuersätze</li><li>■ Tabaksteuer: Wasserpfeifentabak</li></ul>	

Impressum: Siehe Umschlagseite gegenüber

Inhaltsverzeichnisdienst per E-Mail.

Anmeldung unter <https://www.lindeverlag.at/newsletter>

# SWK

Steuer- und Wirtschaftskartei

**Redaktion:** Dr. Andrei Bodis/Mag. Stefan Menhofer  
Dr. Birgit Reiner/Dr. Jürgen Reiner  
Mag. Christoph Schlager  
Dr. Michael Tumpel

**Tel. Redaktion:** +43 1 24 630, **Fax:** DW 51  
**E-Mail Redaktion:** [redaktion@lindeverlag.at](mailto:redaktion@lindeverlag.at)  
**Tel. Verlag:** +43 1 24 630 Serie, **Fax:** DW 23  
**Adresse:** 1210 Wien, Scheydgasse 24

D3-Z43

## GmbHRundschau

Herausgegeben von der Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt

gmbhr.de

in Verbindung mit Prof. Dr. Walter Bayer · RA/StB Vors. RiBFH a.D. Prof. Dr. Dietmar Gosch ·  
WP/StB Prof. Dr. Norbert Neu · Ltd. RegDir. Ralf Neumann · RA Prof. Dr. Jochem ReichertZwei, die zusammengehören:  
ZEITSCHRIFTProfitieren Sie von Ihrer  
ONLINE-DATENBANK

<b>Aufsätze &gt;</b>	<b>Birgit Weitemeyer / Barbara E. Weißenberger / Götz T. Wiese</b> – Eine GmbH mit ewigem Gewinnausschüttungsverbot – Bahnbrechende Innovation oder volkswirtschaftlich bedenkliche Perpetuierung? .....	1069
	<b>David John / Oskar Meyn</b> – Zur (rechtssicheren) Ausgestaltung von Call- und Put-Optionen auf GmbH-Geschäftsanteile .....	1079
<b>Rechtsprechung &gt;</b>	<b>Handelsregister:</b> Anforderungen an das „elektronische Zeugnis“ i.S.d. § 12 Abs. 2 HGB; Erfordernis einer qualifizierten elektronischen Signatur eines Notars (BGH, Beschl. v. 15.6.2021 – II ZB 25/17) <i>m. Anm. Ralf Knaier</i> .....	1087
	<b>Insolvenzverfahren:</b> Vorsatzanfechtung bei Steuerzahlungen einer GmbH an Finanzamt; Begleichung der Verbindlichkeiten über Privat- konto des Geschäftsführers (BGH, Urt. v. 28.1.2021 – IX ZR 64/20) .....	1093
	<b>Handelsregister:</b> Zu den inhaltlichen Anforderungen an vom Ge- schäftsführer einer GmbH abzugebende Versicherung nach § 8 Abs. 3 GmbHG i.V.m. § 6 Abs. 2 GmbHG (OLG Hamm, Urt. v. 19.5.2021 – 27 W 31/21, rkr.) <i>m. Anm. Karsten Haase</i> .....	1105
	<b>Verlust:</b> Ausfall einer privaten Darlehensforderung nach Einführung der Abgeltungsteuer als steuerlich anzuerkennender Verlust (BFH, Urt. v. 27.10.2020 – IX R 5/20) <i>m. Anm. Jens Intemann</i> .....	1111
	<b>Betriebsveräußerung:</b> Steuerliche Behandlung von Earn-Out- Zahlungen bei Veräußerung eines Mitunternehmeranteils (FG Rheinland-Pfalz, Urt. v. 30.3.2021 – 5 K 2442/17, nrkr.) <i>m. Anm. Johannes Frey / Dario Wind</i> .....	1118
	<b>Georg Seyfarth</b> – FüPoG II – Weitere Stärkung der Teilhabe von Frauen an Führungspositionen .....	R308

**GmbHR im Blickpunkt****ottoschmidt**

86209472120

**GmbHR****GmbHRundschau**

Zeitschrift für Gesellschafts-, Unternehmens- und Steuerrecht  
der GmbH und GmbH & Co. KG

**Herausgeber:**

Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt

**in Verbindung mit** Prof. Dr. Walter Bayer, Friedrich-Schiller-Universität Jena · RA/StB Vors. RIBFH a.D. Prof. Dr. Dietmar Gosch, WTS Steuerberatungsgesellschaft mbH, Hamburg/München · WP/StB Prof. Dr. Norbert Neu, dhpg Dr. Harzem & Partner mbB, Bonn · Ltd. RegDir. Ralf Neumann, Finanzamt für Groß- und Konzernbetriebsprüfung, Aachen · RA Prof. Dr. Jochem Reichert, SZA Schilling, Zutt & Anschutz, Mannheim

**Herausgeber-Beirat:**

Prof. Dr. Georg Crezelius, Of Counsel, Linklaters LLP, München · Prof. Dr. Detlef Kleindiek, Universität Bielefeld · RIBFH Dr. Christian Levedag, LL.M. Tax, München · Notar Dr. Thomas Wachter, München · RA/StB Prof. Dr. Götz Tobias Wiese, WIESE LUKAS PartG mbB, Hamburg

**Inhalt**

gmbhr.de

**Aufsätze**

**Prof. Dr. Birgit Weitemeyer / Prof. Dr. Barbara E. Weissenberger / Prof. Dr. Götz T. Wiese – Eine GmbH mit ewigem Gewinnausschüttungsverbot – Bahnbrechende Innovation oder volkswirtschaftlich bedenkliche Perpetuierung?**

National wie international besteht ein Bedürfnis nach hybriden Rechtsformen, die nachhaltiges Wirtschaften unter Minimierung des Gewinnanreizes ermöglichen sollen. In Deutschland hat die Initiative einer GmbH mit gebundenem Vermögen für einiges Aufsehen gesorgt. Der Beitrag stellt das Ziel und die Umsetzung des Vorhabens vor und setzt sich kritisch mit der vorgeschlagenen GmbH-Variante auseinander. Es zeigt sich, dass die neue Rechtsform nicht nur umständlich und missbrauchsanfällig ist, sondern auch zur Umgehung des Erb- und Familienrechts einladen und ungerechtfertigte Steuervorteile genießen würde. Zielführender wären die weitere Reform des Stiftungsrechts, ein Branding für Sozialunternehmen, steuerliche Verbesserungen von Unternehmensspenden sowie eine erhöhte Arbeitnehmerbeteiligung. .... 1069

**Dr. David John / Oskar Meyn – Zur (rechtssicheren) Ausgestaltung von Call- und Put-Optionen auf GmbH-Geschäftsanteile**

Bei der Vereinbarung von Optionen auf GmbH-Geschäftsanteile stellt sich den beteiligten Parteien und ihren Beratern eine Vielzahl von Rechts- und Gestaltungsfragen. In Abhängigkeit von der gewählten rechtstechnischen Ausgestaltung einer Option ergeben sich dabei unterschiedliche Risiken und Hürden, die in die Beratungspraxis einzubeziehen sind. Schwerpunkt der Abhandlung ist daher die Analyse typischer Fallstricke und die Entwicklung von Lösungsansätzen zur rechtssicheren Vertragsgestaltung. .... 1079



## Inhalt

**Rechtsprechung****Gesellschaftsrecht**

**Handelsregister:** Anforderungen an das „elektronische Zeugnis“ i.S.d. § 12 Abs. 2 HGB; Erfordernis einer qualifizierten elektronischen Signatur eines Notars

(BGH, Beschl. v. 15.6.2021 – II ZB 25/17)

*m. Anm. Ralf Knaier* ..... 1087

**Insolvenzverfahren:** Vorsatzanfechtung bei Steuerzahlungen einer GmbH an das Finanzamt; Begleichung der Verbindlichkeiten über Privatkonto des Geschäftsführers

(BGH, Ur. v. 28.1.2021 – IX ZR 64/20) ..... 1093

**Handelsregister:** Erledigung eines Verfahrens auf Eintragung des Ausscheidens eines Geschäftsführers; berechtigtes Interesse an gerichtlicher Feststellung der Erledigung

(KG, Beschl. v. 7.6.2021 – 22 W 1048/20) ..... 1098

**COVID-19-Pandemie:** Kein Versicherungsschutz in einer Betriebs-schließungsversicherung für pandemiebedingten Nachfrageeinbruch

(OLG Celle v. 8.7.2021 – 8 U 61/21) ..... 1100

**Handelsregister:** Zu den inhaltlichen Anforderungen an vom Geschäftsführer einer GmbH abzugebende Versicherung nach § 8 Abs. 3 GmbHG i.V.m. § 6 Abs. 2 GmbHG

(OLG Hamm, Ur. v. 19.5.2021 – 27 W 31/21)

*m. Anm. Karsten Haase* ..... 1105**Steuerrecht**

**Schenkungsteuer:** Wegfall des Verschonungsabschlags bei mehrstöckigen Personengesellschaften

(BFH, Ur. v. 16.3.2021 – II R 10/18) ..... 1108

**Einkommensteuer:** Berücksichtigung von zeitraumbezogenen Zuzahlungen des Arbeitnehmers für ein ihm auch zur Privatnutzung überlassenes betriebliches Kfz

(BFH, Beschl. v. 16.12.2020 – VI R 19/18 (Ls.)) ..... 1111

**Verlust:** Ausfall einer privaten Darlehensforderung nach Einführung der Abgeltungssteuer als steuerlich anzuerkennender Verlust

(BFH, Ur. v. 27.10.2020 – IX R 5/20)

*m. Anm. Jens Intemann* ..... 1111

**Betriebsveräußerung:** Steuerliche Behandlung von Earn-Out-Zahlungen bei Veräußerung eines Mitunternehmeranteils

(FG Rheinland-Pfalz, Ur. v. 30.3.2021 – 5 K 2442/17)

*m. Anm. Johannes Frey / Dario Wind* ..... 1118**GmbHR Report****GmbHR im Blickpunkt***Dr. Georg Seyfarth* – FüPoG II – Weitere Stärkung der Teilhabe von Frauen an Führungspositionen ..... R308

# Überzeugend im Prozess

Das Standardwerk zum arbeitsgerichtlichen Verfahrensrecht bietet eine vollumfängliche Kommentierung des ArbGG.

**Topaktuell:** Sozialschutzpaket II, Gesetz zur Förderung des elektronischen Rechtsverkehrs, Gesetz zur Einführung einer zivilprozessualen Musterfeststellungsklage u.v.m.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter **otto-schmidt.de**

**Inhalt****Unternehmensrecht**

BGH: Anspruch aus Auseinandersetzungsrechnung ist nicht mit der Inanspruchnahme als Drittschuldner gleichzusetzen ( <i>Stephan Ulrich</i> ).....	R310
OLG München: Der Brexit und die Limited ( <i>Stephan Ulrich</i> ) .....	R310

**Steuer- & Bilanzrecht**

BFH: Gemischt genutzte Gebäude keine Wohnungsbauten i.S.d. § 9 Nr. 1 Satz 2 GewStG ( <i>Christian Levedag</i> ) .....	R310
BFH: Begünstigung von Grundstücken im Betriebsvermögen bei Nutzungsüberlassung an Dritte ( <i>Christian Levedag</i> ).....	R311
BMF: Rechnungsangaben und Vorsteuerabzug ( <i>Jürgen Scholz</i> ).....	R311

**Arbeits- & Sozialrecht**

LAG Hessen: Smartphone für Fahrradkuriere ( <i>Martin Pröpper</i> ).....	R312
LAG München: Arbeitgeber darf Rückkehr aus Homeoffice anordnen ( <i>Martin Pröpper</i> ) .....	R312

**Wirtschafts-Praxis**

Studie zu Kooperationen von Start-ups und Mittelstand ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R313
---	------

**Zeitschriftenspiegel**

Gesellschaftsrecht.....	R315
Steuerrecht .....	R315

**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.**



**5 Module.  
3 Nutzer.  
1 Preis.**

**Jetzt 4 Wochen gratis nutzen!**

[www.otto-schmidt.de/akgr](http://www.otto-schmidt.de/akgr)

**Aktionsmodul  
Otto Schmidt  
Gesellschaftsrecht**

D3-Z187  
+Beil.

### Redaktion:

Rechtsanwalt  
Dr. Christopher Kienle,  
Frankfurt a. M.

Rechtsanwalt  
Dr. Andreas Lange,  
Frankfurt a. M.

Prof. Dr. Tobias Lettl,  
Potsdam

Rechtsanwalt  
Dr. Helmut Merkel,  
Frankfurt a. M.

Rechtsanwalt  
Arne Wittig,  
Frankfurt a. M.

### Redaktionsbeirat:

Rechtsanwalt  
Thorsten Höche,  
Berlin

Prof. Dr. Jens-Hinrich Binder,  
Tübingen

Vizepräsident des BGH  
Prof. Dr. Jürgen Ellenberger,  
Karlsruhe

Rechtsanwältin  
Dr. Anna Heidelbach,  
Frankfurt a. M.

Rechtsanwältin  
Dr. Karen Kuder,  
Frankfurt a. M.

Richterin am BGH  
Ilse Lohmann,  
Karlsruhe

Prof. Dr. Peter O. Mülbert,  
Mainz

WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN  
TEIL IV

### AUS DEM INHALT:

#### Sonderbeilage

Prof. Dr. Markus Gehrlein, Richter am BGH a.D., Landau in  
der Pfalz  
Rechtsprechung des IX. Zivilsenats zur Insolvenzanfechtung

#### Seite 1921

Univ.-Prof. (em.) Dr. Jürgen Damrau, Konstanz  
Zum Inhabergrundschuldbrief und zu anderen Inhaberpapieren,  
die Pfandleihern verpfändet werden

#### Seite 1928

Wiss. Mitarbeiter Dipl.-Jurist Philipp Sebastian Weinmann,  
Wuppertal, und Julius Rübartsch, München  
Die AGB-Kontrolle gesellschaftsrechtlicher Statuten:  
Reichweite der Bereichsausnahme des § 310 Abs. 4 Satz 1  
BGB und deren Reformbedürftigkeit

#### Seite 1937

BGH, 26.8.2021 – III ZR 189/19  
Zum Einfluss einer rechtskräftigen strafrechtlichen Verurteilung  
wegen Beihilfe zum Betrug auf die Darlegungs- und  
Beweislast für einen deliktischen Schadensersatzanspruch  
(hier in Bezug auf eine Investition in ein Kapitalanlagemodell),  
wenn im Strafverfahren ein Geständnis abgelegt worden ist

#### Seite 1940

Hans. OLG Bremen, 1.7.2021 – 3 U 39/20  
Zur Ermittlung des Vertragsstatuts nach einer Rechtswahl-  
klausel in AGB und zum Anspruch auf Schadensersatz einer  
Genussrechtsinhaberin wegen der vertragswidrigen Beeinträchtigung  
des Genussrechtskapitals durch die Emittentin

## Inhaltsverzeichnis

### Sonderbeilage

Prof. Dr. Markus Gehrlein, Richter am BGH a.D., Landau in der Pfalz  
Rechtsprechung des IX. Zivilsenats zur Insolvenzanfechtung

### Beiträge

Univ.-Prof. (em.) Dr. Jürgen Damrau, Konstanz

Zum Inhabergrundschuldbrief und zu anderen Inhaberpapieren, die Pfandleihern verpfändet werden 1921

Wiss. Mitarbeiter Dipl.-Jurist Philipp Sebastian Weinmann, Wuppertal, und Julius Rübartsch, München  
Die AGB-Kontrolle gesellschaftsrechtlicher Statuten:

Reichweite der Bereichsausnahme des § 310 Abs. 4 Satz 1 BGB und deren Reformbedürftigkeit 1928

### Rechtsprechung

#### Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

Bundesgerichtshof 26.8.2021 III ZR 189/19 Zum Einfluss einer rechtskräftigen strafrechtlichen Verurteilung wegen Beihilfe zum Betrug auf die Darlegungs- und Beweislast für einen deliktischen Schadensersatzanspruch (hier in Bezug auf eine Investition in ein Kapitalanlagemodell), wenn im Strafverfahren ein Geständnis abgelegt worden ist 1937

Hans. OLG Bremen 1.7.2021 3 U 39/20 Zur Ermittlung des Vertragsstatuts nach einer Rechtswahlklausel in AGB und zum Anspruch auf Schadensersatz einer Genusssrechtsinhaberin wegen der vertragswidrigen Beeinträchtigung des Genusssrechtskapitals durch die Emittentin 1940

#### Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

Bundesgerichtshof 8.7.2021 IX ZR 121/20 Zur möglichen Würdigung einer Fortsetzung der Geschäftsbeziehung des starken vorläufigen Insolvenzverwalters mit einem Drittschuldner als Ermächtigung zur Fortsetzung schuldbefreiender Zahlungen an einen Dritten, die auf einer vertraglichen Vereinbarung zwischen dem Schuldner und dem Drittschuldner beruhen 1944

Bundesgerichtshof 15.7.2021 IX ZB 73/19 Fristwahrende Einlegung des in der Bundesrepublik Deutschland als sofortige Beschwerde ausgestalteten unionsrechtlichen Rechtsbehelfs gegen die Entscheidung über den Antrag auf Versagung der Vollstreckung nur beim Oberlandesgericht 1949

OLG Karlsruhe 22.7.2021 3 U 8/20 Zum Gläubigerbenachteiligungsvorsatz im Sinne von § 133 InsO a.F. unter Einbeziehung von BGH XI ZR 72/20 bei Aussicht auf baldigen Zufluss erheblicher Liquidität und dem Fehlen anderer unbefriedigter Gläubiger 1951

## Bürgerliches Recht und Handelsrecht

- Bundesgerichtshof 15.1.2021 V ZR 210/19 Zur Formfreiheit einer Treuhandabrede in Bezug auf die 1956  
Pflicht des Beauftragten, ein erworbenes Grundstück an  
den Auftraggeber zu übertragen
- Bundesgerichtshof 29.1.2021 V ZR 139/19 Zur Frage der Beurkundungsbedürftigkeit eines Durch- 1960  
führungsvertrags i. S. v. § 12 BauGB, wenn ein beurkun-  
dungsbedürftiges Grundstücksgeschäft unter der Bedin-  
gung des Zustandekommens oder des Fortbestands die-  
ses Vertrags vorgenommen wird; zur entsprechenden  
Anwendung der Verjährungsvorschrift des § 196 BGB auf  
Besitzübertragungsansprüche, wenn der Gläubiger die  
Besitzeinräumung neben der Verschaffung des Eigen-  
tums beanspruchen kann, wie dies bei einem Grund-  
stückskaufvertrag der Fall ist
- Bundesgerichtshof 11.3.2021 V ZB 127/19 Keine Genehmigungsbedürftigkeit der Bestellung eines 1964  
Nießbrauchs oder eines Grundpfandrechts im Zusammen-  
hang mit dem Grundstückserwerb eines Minderjäh-  
rigen nach § 1821 Abs. 1 Nr. 1 BGB, wenn sich die Belas-  
tung bei wirtschaftlicher Betrachtung als Teil des Er-  
werbsvorgangs darstellt und die Auflassung und die  
dingliche Einigung über die Belastung gleichzeitig er-  
folgen
- Bundesgerichtshof 26.3.2021 V ZR 77/20 Zur Zustandsstörerhaftung eines Entsorgungsunterneh- 1967  
mens für vermietete Abfallcontainer



## 10. Investmentfondstag der Börsen-Zeitung

Börsen-Zeitung

28. Oktober 2021 Informationen: Tel. +49 69 2732 567



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 Lettl, 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 Heidelbach, 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: Herausbergemeinschaft 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  
Redaktionsleiter: Dr. Andreas Lange (0 69) 27 32-164, E-Mail: a.lange@wmrecht.de; Lektorat: Petra Schupp (0 69) 27 32-197, E-Mail: p.schupp@wmrecht.de; Redaktionsassis-  
tenz: 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 Herausbergemeinschaft 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

D3-Z18

# ecolex

FACHZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTSRECHT

Schwerpunkt

## KaWeRÄG 2021

- > ECN+-RL: Anpassungen von KartG und WettbG
- > Ökologisierung
- > Missbrauchs- und Fusionskontrolle

Wettbewerbsansprüche  
bei rechtswidriger Gewerbe-  
ausübung

GRUG: Der neue objektive  
Mangel

Corona und andere Ursachen:  
Nachträgliche Preissteigerungen  
bei Bauwerksverträgen II

Teilkündigung: Allgemeiner  
Kündigungsschutz?

Down-Stream-Spaltung:  
Bereinigung der Holding-  
struktur und Steuerrecht

Kryptofonds: Komplexe  
Verwahrung der Werte

NEU:  
Recht hören.  
Der ecolex-  
Podcast!



ECOLEX.MANZ.AT

ISSN 1022-9418 Österreichische Post AG MZ 02Z032706 M Verlag Manz, Gutheil Schoder Gasse 17, 1230 Wien

MANZ

873 EDITOR'S CORNER

873 **Every Breath You Take**  
*Thomas Rabl*

879 SCHWERPUNKT  
**KaWeRÄG 2021**

879 **Das KaWeRÄG 2021 – Zum Geleit**  
*Walter Barfuß*

880 **KaWeRÄG 2021: Die Anpassung von KartG und WettbG an die ECN+-Richtlinie**  
*Isabella Hartung/Axel Reidlinger*

884 **KaWeRÄG 2021 – Ökologisierung des Kartellrechts?**  
*Maha Zöhrer/Anna Sofia Reumann*

885 **KaWeRÄG 2021 – Digitales Update für die Missbrauchskontrolle**  
*Julia Zöchling*

887 **KaWeRÄG 2021: Neuerungen in der Fusionskontrolle**  
*Evelin Hlina/Hanno Wollmann*

890 ZIVIL- UND UNTERNEHMENSRECHT

890 **GRUG: Zum objektiven Mangelbegriff des § 6 VGG**  
*Felix Artner/Isabelle Vonkiltch*

895 **Nachträgliche Preissteigerungen bei Bauwerksverträgen (II)**  
*Julian Ring*

900 **Online-Casinos und das österreichische Glücksspielmonopol**  
*Oliver Peschel/Johanna Göschlberger*

903 **Das deutsche LieferkettensorgfaltspflichtenG**  
*Thomas Thiede*

905 **OGH 30. 6. 2021, 7 Ob 45/21z**  
Keine gerichtliche Überprüfung der selbstüberwachten Heimquarantäne gemäß COVID-19-Einreise-V

906 **OGH 23. 6. 2021, 6 Ob 54/21s**  
Nacherben sind nicht an (jeden) Mietvertrag gebunden!

906 **OGH 24. 6. 2021, 2 Ob 119/20v**  
Pflichtteilsrecht: Vermögensopfer und Wert der Schenkung bei vorbehaltenem Fruchtgenussrecht

906 **OGH 26. 5. 2021, 8 Ob 56/21z**  
Mangelhafter Gebrauchtwagen: Rückabwicklung bei Weiterverkauf

907 **OGH 27. 5. 2021, 9 Ob 13/21h**  
Unzulässig lange Bindungsfrist durch Kündigungsverzicht des Verbrauchers (*Philipp Staudigl*)

907 **OGH 20. 5. 2021, 3 Ob 72/21s; 7. 6. 2021, 5 Ob 30/21d**  
Online-Casinos, Glücksspielmonopol und Rückforderung von Spielverlusten

908 **OGH 23. 6. 2021, 6 Ob 80/21i**  
Bonitätsprüfung bei mehreren Kreditnehmern

908 **OGH 23. 6. 2021, 6 Ob 96/21t**  
Keine Unmöglichkeit der Rückabwicklung eines Unternehmenskaufs

909 **OGH 23. 6. 2021, 6 Ob 95/21w**  
Keine Anwaltshaftung für vertretbare Unterlassung eines Vorbringens

909 **OGH 27. 5. 2021, 9 Ob 9/21w**  
Keine Sorgfaltspflichtverletzung des Vertragsrichters bei Fehlen gesicherter Rechtsprechung zur Grunderwerbsteuerfreiheit

910 **OGH 26. 5. 2021, 2 Ob 70/21i**  
Kein Schadenersatzanspruch nach Sturz auf der Baustelle (*Philipp Staudigl*)

910 **OGH 26. 5. 2021, 2 Ob 218/20b**  
Keine Haftung einer Gemeinde für einen Fahrradunfall gem § 1319a ABGB wegen ausreichender Warnschilder

911 **OGH 27. 5. 2021, 4 Ob 54/21a**  
Anmerkung des Erlags der Enteignungsentschädigung

911 **OGH 27. 5. 2021, 4 Ob 59/21m**  
Offenkundigkeit einer Dienstbarkeit (*Bernadette Pichlkastner*)

912 **OGH 23. 6. 2021, 6 Ob 107/21k**  
Mangelhafte Sojasilos: Verspätung der Mängelrüge muss eingewandt werden!

912 **OGH 25. 3. 2021, 2 Ob 210/20a**  
Zum maßgeblichen Zeitpunkt für die Beurteilung der Anzahl der Einheiten beim „Ein- oder Zwei-Objekt-Haus“

913 **OGH 23. 6. 2021, 6 Ob 19/21v**  
Eintritt in ein Hauptmietverhältnis aufgrund eines Unternehmenskaufs gem § 12a MRG - Konkludente Zustimmung der Mitmieterin

913 **OGH 10. 6. 2021, 5 Ob 91/21z**  
Nachweis des Bedingungeintritts eines Bescheids im Grundbuchsverfahren

914 **OGH 24. 6. 2021, 9 Ob 27/21t**  
(Un-)zulässige AGB-Klauseln eines Luftfahrtunternehmens

914 **OGH 23. 6. 2021, 7 Ob 53/21a**  
Zerkratzen mehrerer Kfz durch Kind: Keine „Gefahr des täglichen Lebens“ in der Haftpflichtversicherung

915 **Leguleius: Windscheid und Jhering**  
*Max Leitner*

916 DISPUTE RESOLUTION

916 **Das EU-UK Handels- und Kooperationsabkommen: Auswirkungen auf den Investitionsschutz**  
*Christian W. Konrad*

920 **Wiener Regeln für Investitionsverfahren 2021**  
*Claudia Annacker*

923 **OLG Graz 26. 5. 2021, 5 R 33/21v**  
Verfahrenshelfer hat kein Rekursrecht gegen Bewilligung der Verfahrenshilfe

923 **OGH 22. 6. 2021, 1 Ob 2/21g**  
Widerklage und Verbindung zur gemeinsamen Verhandlung und Entscheidung

- 924 OGH 12. 5. 2021, 6 Ob 77/21y  
Bekl kann die Abweisung des Klagebegehrens gegen weiteren Bekl nicht bekämpfen
- 924 OGH 24. 6. 2021, 3 Ob 82/21m  
Temporäre Verweigerung einer Verfahrensfortsetzung ist keine definitive Verweigerung des Rechtsschutzes
- 924 OGH 14. 4. 2021, 18 OCg 1/21b  
Stiftungserklärung fällt unter den Begriff der Statuten iSd § 581 Abs 2 ZPO (*Martin Schauer*)
- 927 OGH 24. 6. 2021, 3 Ob 32/21h  
Verpflichtetem muss bei Verhängung einer Haftstrafe aufgrund von Zuwiderhandeln gegen eine Unterlassungspflicht eine vorherige Äußerungsmöglichkeit gegeben werden
- 927 OGH 30. 4. 2021, 8 Ob 37/21f  
§ 213 Abs 3 IO aF: Abschöpfungsverfahren und Restschuldbefreiung
- 927 OGH 29. 4. 2021, 8 Ob 58/21v  
Zur Anfechtbarkeit der gerichtlichen Ladung zu einer Tag-satzung
- 928 OGH 27. 7. 2021, 4 Ob 79/21b  
Bewertung des Streitgegenstands bei Zwischenantrag auf Feststellung der Nichtigkeit eines Kaufvertrags für eine Liegenschaft
- 928 OGH 23. 6. 2021, 6 Ob 93/21a  
Untersuchungsgrundsatz und gerichtliche Abberufung von Stiftungsorganen
- 928 OGH 21. 7. 2021, 1 Ob 121/21g  
Mitwirkungspflichten bei Konstituierung der Vereins-schlichtungsstelle
- 929 OGH 31. 5. 2021, 5 Ob 193/20y  
Art 7 Nr 2 EuGVVO: Bloßes Bestreiten einer Forderung ist keine unerlaubte Handlung
- 930 OGH 24. 6. 2021, 3 Ob 21/21s  
Zum ordre public bei Beweisaufnahme ohne Zuziehung der Parteien
- 930 EuGH 15. 7. 2021, C-30/20, Volvo ua  
Zuständigkeit bei Schadenersatzklagen infolge von Kartellabsprachen:Der EuGH definiert die Grenzen neu (*Matthias Lehmann*)

### 933 GESELLSCHAFTSRECHT

- 933 **Die Bereinigung einer Holdingstruktur im Wege der Down-Stream-Spaltung und die steuerrechtliche Qualifikation der Gesellschafter**  
*Johannes Schmutzer/Georg Erdélyi*
- 936 OGH 19. 5. 2021, 17 Ob 5/21s  
Insolvenzverschleppungshaftung des GmbH-Geschäftsführers; zum „faktischen Geschäftsführer“
- 937 OGH 15. 3. 2021; 6 Ob 261/20f, 6 Ob 262/20b  
Schwierigkeiten bei der Erstellung des Jahresabschlusses aufgrund der Verzahnung im Konzernverbund rechtfertigen nicht die Nicht-Aufstellung und Unterlassung der Offenlegung des Jahresabschlusses oder zumindest eines vorläufigen Jahresabschlusses

- 937 OGH 15. 3. 2021, 6 Ob 260/20h  
Zwangsstrafen wegen Nicht-Offenlegung des Jahresabschlusses einer GmbH
- 937 OGH 19. 4. 2021, 5 Ob 48/21a  
Unzulässiges Insichgeschäft des GmbH-Geschäftsführers bei Verbücherung eines Liegenschaftskaufvertrages
- 938 OGH 2. 3. 2021, 1 Ob 14/21x  
Das eheliche Aufteilungsverfahren iZm der Privatstiftung

### 939 WETTBEWERBS- UND IMMATERIALGÜTERRECHT

- 939 **Zu Wettbewerbsansprüchen bei rechtswidriger Gewerbeausübung**  
*Daniel Larcher*
- 941 OLG Wien 11. 12. 2020, 33 R 83/20y  
Rechtserhaltende Markenbenutzung durch Lizenznehmer in abweichender Form (*Alexander Cizek*)
- 943 OGH 5. 7. 2021, 4 Ob 220/20m  
Offenkundige Vorbenutzung durch Zurschaustellung einer Maschine (*Adolf Zemann*)

### 945 ARBEITSRECHT

- 945 **Allgemeiner Kündigungsschutz bei Teilkündigung?**  
*Johannes Winkler*
- 947 OGH 24. 6. 2021, 9 ObA 47/21h  
Die einvernehmliche Auflösung im System des § 45a AMFG
- 949 OGH 27. 5. 2021, 9 ObA 88/20m  
Verjährung von Urlaub - Unionsrechtskonformität
- 950 OGH 27. 1. 2021, 9 ObA 107/20f  
Unionsrechtskonformität der sechsmonatigen Verjährungsfrist nach GIBG
- 952 OGH 27. 5. 2021, 9 ObA 56/21g  
Immunität internationaler Organisationen

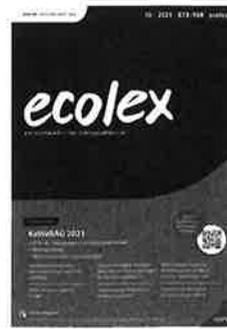
### 953 STEUERRECHT

- 953 **Die Verwendung von im Ausland zugelassenen Kfz in Österreich im Lichte der Kraftfahrzeugbesteuerungsrichtlinien 2021**  
*Julia Wiegele*
- 957 VwGH 5. 2. 2021, Ro 2019/13/0027  
„Umdeutung“ einer verdeckten Ausschüttung in eine steuerneutrale Einlagenrückzahlung nur bis zum Ende des Veranlagungsjahrs möglich (*Kristof Mistic*)
- 958 BFG 22. 2. 2021, RV/7101499/2019  
BFG zur Dienstbarkeitsgebühr bei Vorbehaltsfruchtgenuss mit Vereinbarung einer Substanzabgeltung (*Erich Schaffer*)

960 ÖFFENTLICHES WIRTSCHAFTSRECHT

- 960 **Kryptofonds: Die Komplexität der Verwahrung von Kryptowerten**  
Rolf Majcen
- 963 **VwGH 15. 7. 2021, Ro 2019/04/0008**  
Antragslegitimation betreffend Feststellung der Genehmigungspflicht einer gewerblichen Betriebsanlage (Edmund Primosch)
- 964 **VwGH 28. 6. 2021, Ro 2020/11/0016**  
Verwaltungsstrafrechtliche Verantwortlichkeit bei Kraftverkehrsunternehmen (Edmund Primosch)
- 964 **VwGH 6. 7. 2021, Ra 2021/07/0012**  
Wasserrechtliche Bewilligung für Stromleitung über Gewässerstrecke? (Edmund Primosch)
- 965 **Neues aus Europa**  
Ulrike Giera/Maximilian Hautzenberg/Markus-Florian Rummel
- 966 **EuGH-Update – Öffentliches Wirtschaftsrecht**  
Agnes Balthasar-Wach/Cornelia Lanser

878 IMPRESSUM



**Redaktion:**

Hon.-Prof. Dr. G. Kucsko, RA  
Univ.-Prof. Dr. W. Mazal  
Univ.-Prof. Dr. Dr. h.c. P. Oberhammer  
Dr. Th. Rabl, RA  
Univ.-Prof. Dr. J. Reich-Rohrwig, RA  
Hon.-Prof. Dr. Ch. Schmelz, RA  
Univ.-Prof. Dr. K. Spies  
Mag. Ph. Vondrak, StB und RA

**Chefredakteur:**

Dr. Th. Rabl, RA

**Ständige Mitarbeiter:**

Dr. A. Balthasar-Wach, RAA  
Hon.-Prof. Dr. A. Duschaneck  
Dr. M. Höcher, RAA  
Univ.-Prof. Dr. M. Holoubek  
Univ.-Prof. Dr. M. Lang  
Univ.-Prof. Vize-Präs. d. OGH  
Dr. M. Neumayr  
Dr. E. Primosch  
Dr. B. Tonninger, RA  
Univ.-Prof. Dr. M. Windisch-Graetz  
Dr. M. Wolter, RA  
Mag. Dr. H. Wollmann, LL.M., RA

**Fachzeitschrift für  
Wirtschaftsrecht**

32. JG Heft 10, Oktober 2021

Begründet von Univ.-Prof. iR  
Dr. G. Wilhelm †

Zitiervorschlag:  
ecolex 2021/Nummer  
ecolex 2021, Seite

**IMPRESSUM gem. § 24 MedienG**

Offenlegung gem. § 25 MedienG und Angaben zu § 5 ECG abrufbar unter  
<https://www.manz.at/impresum>

**Medieninhaber und Herausgeber:** MANZ'sche Verlags- und  
Universitätsbuchhandlung GmbH.

**Anschrift:** Kohlmarkt 16, 1010 Wien.

**Verlagsadresse:** Johannesgasse 23, 1015 Wien (verlag@manz.at).

**Fotocredits:** Thomas Rabl: KWR; Walter Barfuß: Copyright Austrian Standards Fotograf Thomas M. Laimgruber; Isabella Hartung: Dechert LLP; Axel Reidlinger: Barbara Nidetzky; Maha Zöhrer: Daniel Hinterramskogler; Anna Sofia Reumann: Daniel Hinterramskogler; Julia Zöchling: Moriz Kopetzki; Evelin Hliina: Detailsinn Fotowerkstatt; Hanno Wollmann: Detailsinn Fotowerkstatt; Felix Artner: Niklas Baumbrück; Isabelle Vonkilch: Niklas Baumbrück; Julian Ring: KWR; Oliver Peschel: Foto Nitsche; Johanna Göschlberger: Rainer Schoditsch; Thomas Thiede: Steffen Schulte-Lippert; Max Leitner: Jürgen Knöth; Christian W. Konrad: Christian Postl; Claudia Annacker: Dechert LLP; Johannes Schmutzer: OPERNFOTO Hausleitner GmbH; Georg Erdélyi: PwC; Daniel Larcher: Daniel Larcher; Johannes Winkler: Thomas Gruber; Julia Wiegele: Grama Schwaighofer Vondrak Rechtsanwältinnen GmbH; Rolf Majcen: privat; Ulrike Giera: Christian Thalmayr; Maximilian Hautzenberg: Schienen Control GmbH; Markus-Florian Rummel: Christian Thalmayr; Agnes Balthasar-Wach: privat; Cornelia Lanser: Theresa Pewal.

**Verlagsredaktion:** Mag. Verena Jaziri, Johannesgasse 23, 1010 Wien, E-Mail: verenajaziri@manz.at

**Hersteller:** Printera Grupa d.o.o., 10431 Sveta Nedelja.

**Herstellungsort:** Sveta Nedelja, Kroatien.

**Verlagsort:** Wien, Österreich.

**Anzeigenkontakt:** Stefan Dallinger, Tel: (01) 531 61-114, Fax: (01) 531 61-596, E-Mail: stefan.dallinger@manz.at

**Bezugsbedingungen:** Die ecolex erscheint 12x jährlich. Der Bezugspreis 2021 beträgt € 318,-, für Berufsanwärter € 229,50 (inkl Versand in Österreich und Einbanddecke). Einzelheft € 29,50. Auslandspreise auf Anfrage. Nicht rechtzeitig vor ihrem Ablauf abbestellte Abonnements gelten für ein weiteres Jahr als erneuert. Abbestellungen müssen schriftlich bis spätestens 18. November vor Jahresende beim Verlag einlangen.

**Manuskripte und Zuschriften erbitten wir an folgende Adressen:**

E-Mail: verenajaziri@manz.at. Richtlinien zur formalen und inhaltlichen Gestaltung der Beiträge können beim Verlag angefordert werden. Wir bitten Sie, die Formatvorlagen zu verwenden (zum Download unter [www.manz.at/formatvorlagen](http://www.manz.at/formatvorlagen)) und sich an die im Auftrag des Österreichischen Juristentages herausgegebenen „Abkürzungs- und Zitierregeln der österreichischen Rechtssprache und europarechtlicher Rechtsquellen (AZR)“, 8. Aufl. (Verlag MANZ, 2019), zu halten.

**Urheberrechte:** Sämtliche Rechte, insbesondere das Recht der Vervielfältigung und Verbreitung sowie der Übersetzung, sind vorbehalten. Kein Teil der Zeitschrift darf in irgendeiner Form (durch Fotokopie, Mikrofilm oder ein anderes Verfahren) ohne schriftliche Genehmigung des Verlags reproduziert oder unter Verwendung elektronischer Systeme gespeichert, verarbeitet, vervielfältigt oder verbreitet werden.

**Haftungsausschluss:** Sämtliche Angaben in dieser Zeitschrift erfolgen trotz sorgfältiger Bearbeitung ohne Gewähr. Eine Haftung der Autoren, der Herausgeber sowie des Verlags ist ausgeschlossen.

**Grafisches Konzept:** Michael Fürnsinn für buero8, 1070 Wien (buero8.com).

**Covergestaltung:** John Ross Group, Jörgerstraße 50/3, 1170 Wien.  
Gedruckt auf chlorfrei gebleichtem Papier.

**Der Podcast zur ecolex!**

Jetzt abonnieren!

manz.at/ecolexpodcast

**MANZ**

# wistra

Zeitschrift für Wirtschafts- und

D3-Z274

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

10/2021



## Herausgegeben von

Prof. Dr. Markus Jäger,  
Richter am BGH

Dr. Matthias Korte,  
Ministerialdirigent

Dr. Wilhelm Krekeler,  
Rechtsanwalt, FA Strafrecht

Prof. Dr. h.c. Rudolf Mellinshoff,  
Präsident des BFH a.D.

Dr. Manfred Möhrenschlager,  
Ministerialrat a.D.

Dr. Martina Müller-Ehlen,  
Oberstaatsanwältin

Dr. Markus Rübenstahl, Mag. iur.,  
Rechtsanwalt (WisteV)

Prof. Dr. Franz Salditt,  
Rechtsanwalt, FA Strafrecht,  
FA Steuerrecht

Prof. Dr. Roland Schmitz

Prof. Dr. Carsten Wegner,  
Rechtsanwalt, FA Strafrecht

Dr. Martin Wulf,  
Rechtsanwalt, FA Steuerrecht

## Redaktion

Prof. Dr. Charlotte Schmitt-Leonardy

Prof. Dr. Roland Schmitz

- **H. Chr. Schmidt** Stellenbesetzung trotz fehlenden Personalbedarfs
- **K. Gaede** Gewerbs- und bandenmäßiger Steuerbetrug nach geltendem Recht?
- **J. Weidemann** Zum Steuergegenstand bei der Tabaksteuer: Die Eignung zum Rauchen
- **BGH** „Erlangtes Etwas“ bei Umsatzsteuerhinterziehungskette
- **BGH** Einziehung als Nebenstrafe
- **BGH** Untreue durch Gewährung von Übergangsgeldern
- **BGH** Bestechung durch Wahlkampfspende
- **OLG Frankfurt a.M.** Steuerhinterziehung als gewerbsmäßiger Bandenbetrug
- **LG Saarbrücken** Molekulargenetische Untersuchung bei Subventionsbetrug (mit Anm. Bosch)
- **LG Koblenz** Beschlagnahme von Akten des Finanzamts



## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

<i>Vorsitzender Richter am Landgericht Dr. Heiner Christian Schmidt, Saarbrücken</i> Stellenbesetzung trotz fehlenden Personalbedarfs .....	377
<i>Professor Dr. Karsten Gaede, Bucerius Law School, Hamburg</i> Gewerbs- und bandenmäßiger Steuerbetrug nach geltendem Recht? .....	385
<i>Rechtsanwalt Prof. Dr. Jürgen Weidemann, Dortmund/Bochum</i> Zum Steuergegenstand bei der Tabaksteuer: die Eignung zum Rauchen .....	389

### Aufsätze in Zeitschriften und Festschriften

<i>Rechtsanwalt Dr. Alexander Schork / Rechtsanwältin Mona Pretz, Stuttgart</i> Insolvenzstrafrecht .....	393
--	-----

### Entscheidungen

BGH	25. 3.2021 – 1 StR 28/21	„Erlangtes Etwas“ bei Umsatzsteuerhinterziehungskette .....	395
BGH	1. 6.2021 – 1 StR 675/18	Voraussetzungen der erweiterten Einziehung .....	396
BGH	20. 1.2021 – GSSSt 2/20	Einziehung von Taterträgen im Jugendstrafrecht (LS) .....	398
BGH	11. 5.2021 – 4 StR 1/21	Einziehung als Nebenstrafe .....	398
BGH	24.11.2020 – 5 StR 553/19	Untreue durch Gewährung von Übergangsgeldern .....	399
BGH	8. 6.2021 – 5 StR 481/20	Leistung auf eine nicht fällige Forderung .....	403
BGH	21. 4.2021 – 3 StR 225/20	Einfuhr markenverletzender Ware .....	404
OLG Frankfurt a.M.	6. 5.2021 – 2 Ws 132/20	Steuerhinterziehung als gewerbsmäßiger Bandenbetrug .....	406
LG Wiesbaden	1. 9.2021 – 6 KLS – 1111 Js 18753/21	Steuerhinterziehung und gewerbsmäßiger Bandenbetrug .....	409
LG Saarbrücken	1. 6.2021 – 2 Qs 9/21	Molekulargenetische Untersuchung bei Subventionsbetrug (mit Anm. Bosch) .....	411
LG Koblenz	25. 5.2021 – 10 Qs 30/21	Beschlagnahme von Akten des Finanzamts .....	414

### Mantel

Rechtsprechungsvorschau .....	II
Aktuelle Rechtsprechung in Kürze .....	III
Aktuelle Nachrichten .....	V
Bericht aus der Gesetzgebung – Bericht über die Bekämpfung der illegalen Beschäftigung (2017–2020) .....	IX

# Mitteilungen

## der deutschen Patentanwälte

Herausgegeben vom Vorstand der Patentanwaltskammer

# 10

112. Jahrgang Oktober 2021

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

DB-Z93

### Aus dem Inhalt

#### Beiträge

- |                  |   |
|------------------|---|
| <b>Heiske</b>    | Die Entscheidung G 1/19 der GBK des EPA, oder „Quo vadis, Patentsystem 4.0?“            |
| <b>Bullinger</b> | Aktuelles aus dem Urheberrecht – Text und Data Mining in der Urheberrechtsreform        |
| <b>Mattos</b>    | Brazilian Supreme Court ends with 10-year protection clause in the Brazilian Patent Law |
| <b>Gruber</b>    | Erlaubnispflichten für Jahresgebühren-Dienstleister                                     |

#### Entscheidungen

- |   |  |
|---|--|
| <b>BPatG</b>                                    | Ohrhörer – Teilung einer europäischen Patentanmeldung  |
| <b>Japanischer<br/>Oberster<br/>Gerichtshof</b> | Augentropfenmedizin – unvorhersehbarer Effekt<br><i>mit Anmerkung Furuta</i>   |
| <b>BGH</b>                                      | Goldhase III – Goldton aufgrund von Verkehrsgeltung als Farb-<br>marke geschützt   |
| <b>BGH</b>                                      | Hyundai-Grauimport – Inverkehrbringen und Erschöpfung  |
| <b>BGH</b>                                      | Zündlanze – Anbieten der Patentanmeldung an den Arbeitnehmer<br>bei Absicht der Aufgabe                                  |
| <b>OLG München</b>                              | Brexit means Brexit – Britische Limited nach dem Brexit  |
| <b>OLG München</b>                              | Du sollst nicht verschweigen Deines Gegners Schriftsatz –<br>rechtsmißbräuchliches Vorgehen in einem Verfügungsverfahren |

Carl Heymanns Verlag

PVSt 4780  
Art.-Nr. 56586110

# Mitteilungen der deutschen Patentanwälte

Herausgegeben vom Vorstand der Patentanwaltskammer

112. Jahrgang  
München, Heft 10  
Oktober 2021  
Seiten 425 – 472  
Zitierweise: Mitt. (Jahr), (S.)

Freischaltung der  
recherchierbaren Onlineausgabe:  
Kundenservice Wolters Kluwer Online  
+ 49 (22 33) 37 60-70 50  
onlineservice@wolterskluwer.com

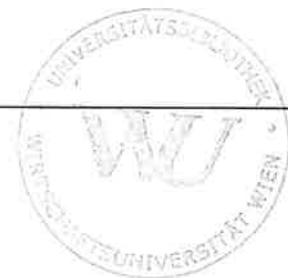
## Inhalt

### Beiträge

<b>Heiske</b>	Die Entscheidung G 1/19 der GBK des EPA, oder „Quo vadis, Patentsystem 4.0?“	425
<b>Bullinger</b>	Aktuelles aus dem Urheberrecht – Text und Data Mining in der Urheberrechtsreform	434
<b>Mattos</b>	Brazilian Supreme Court ends with 10-year protection clause in the Brazilian Patent Law	436
<b>Gruber</b>	Erlaubnispflichten für Jahresgebühren-Dienstleister	439

### Entscheidungen

	<b>Patent</b>	
<b>BPatG</b>	Beschl. vom 28.7.2021, 7 W (pat) 5/19 – Ohrhörer Teilung einer europäischen Patentanmeldung	440
<b>Japanisches Obergericht für Geistiges Eigentum</b>	Urt. vom 17.6.2020, 2019 (Gyō-Ke) 10118 – Augentropfenmedizin unvorhersehbarer Effekt	443
<b>Japanischer Oberster Gerichtshof</b>	Urt. vom 27.8.2019, 2018 (Gyō-Hi) 69 – Augentropfenmedizin unvorhersehbarer Effekt <i>mit Anmerkung Furuta</i>	446 447
	<b>Marke</b>	
<b>BGH</b>	Urt. vom 29.7.2021, I ZR 139/20 – Goldhase III Goldton aufgrund von Verkehrsgeltung als Farbmarke geschützt	450
<b>BGH</b>	Urt. vom 27.5.2021, I ZR 55/20 – Hyundai-Grauimport Inverkehrbringen und Erschöpfung	456
	Leitsätze	460
	<b>Urheberrecht</b>	
<b>EuGH</b>	Urt. vom 17.6.2021, C-597/19 – Identifizierung von Kunden Speicherung von IP-Adressen zur Erhebung einer Schadensersatzklage	460
<b>EuGH</b>	Urt. vom 22.6.2021, C-682/18 und C-683/18 – rechtswidriges Hochladen Haftung eines Betreibers einer Video-Sharing Plattform	462
	Leitsätze	463



# Inhalt

	<b>Arbeitnehmererfinderrecht</b>	
<b>BGH</b>	Urt. vom 27.7.2021, X ZR 61/20 – Zündlanze Anbieten der Patentanmeldung an den Arbeitnehmer bei Absicht der Aufgabe	464
	<b>Wettbewerbsrecht – Leitsätze</b>	466
	<b>Berufsrecht</b>	
<b>OLG München</b>	Urt. vom 5.8.2021, 29 U 2411/21 Kart – Brexit means Brexit Britische Limited nach dem Brexit	466
	<b>Kostenrecht – Leitsatz</b>	468
	<b>Verfahrensrecht</b>	
<b>OLG München</b>	Urt. vom 5.8.2021, 29 U 6406/20 – Du sollst nicht verschweigen Deines Gegners rechtsmißbräuchliches Vorgehen in einem Verfügungsverfahren	469
	Leitsätze	

## Rezensionen

<b>Beyerlein</b>	Hildebrandt/Sosnitza, UMV Unionsmarkenverordnung	472
<b>Meitinger</b>	Russlies, Die Abmahnung im gewerblichen Rechtsschutz	472

### Beilagenhinweis:

Mit dieser Ausgabe verteilen wir Beilagen folgender Unternehmen:  
Dr. Peter Kurz, Verlag C.H. Beck oHG.  
Wir bitten um freundliche Beachtung.

## Impressum

### Schriftleitung

Verantwortlicher Schriftleiter: Patentanwalt Dr. rer. nat. Dipl.-Phys. Malte Köllner, Vogelweidstraße 8, 60596 Frankfurt, Tel.: 069/69 59 60-0, Telefax: 069/69 59 60-22, E-Mail: info@kollner.eu. Weitere Mitglieder der Schriftleitung: Patentanwälte Dr. rer. nat. Dipl.-Phys. Stefan Schohe, München, Dr. phil. nat. Dipl.-Biol. Anastassios Pischitzis, Frankfurt. Einsendungen, die sich auf den Inhalt der Zeitschrift beziehen, sind an die obige Anschrift des verantwortlichen Schriftleiters zu richten. Aufsätze und Bemerkungen geben die Meinung des Verfassers, nicht die der Schriftleitung oder des Verlages wieder.

Beiträge werden nur zur zeitlich unbeschränkten Alleinveröffentlichung angenommen. Die Annahme zur Veröffentlichung muss schriftlich erfolgen. Mit der Annahme erwirbt der Verlag vom Verfasser alle Nutzungsrechte, auch zur digitalen Nutzung (z.B. auf CD und im Internet) und zur weiteren Vervielfältigung zu gewerblichen Zwecken im Wege fotomechanischer oder anderer Verfahren. Für Manuskripte, die unaufgefordert eingesandt werden, wird keine Haftung übernommen.

### Verlag

Wolters Kluwer Deutschland GmbH, Carl Heymanns Verlag, Freisinger Straße 3, 85716 Unterschleißheim, Margaretha Pitzer, Telefon 089 / 3 60 07-32 59, margaretha.pitzer@wolterskluwer.com (Kontakt unter Angabe der Kundennummer)  
Wolters Kluwer Deutschland GmbH, Carl Heymanns Verlag, Wolters-Kluwer-Straße 1, 50354 Hürth, Telefon 0 22 33 / 37 60 - 60 00, Telefax 0 22 33 / 37 60 - 01 60 00.  
www.wolterskluwer-online.de/gwrs

Kundenservice: Telefon 026 31 / 8 01-22 22, e-mail: info-wkd@wolterskluwer.com  
(Kontakt unter Angabe der Kundennummer)

© 2021 Wolters Kluwer Deutschland GmbH/Carl Heymanns Verlag

Die Zeitschrift einschließlich aller ihrer Teile ist urheberrechtlich geschützt. Jeder Verwertung außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ist ohne die Zustimmung des Verlages unzulässig und strafbar. Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronischen Systemen, auch von Teilen der Zeitschrift zum innerbetrieblichen Gebrauch.

### Bezugsbedingungen

Die Zeitschrift erscheint grundsätzlich monatlich. Jahresabonnement inkl. ein Online-Zugang. Gesamtpreis 269,00 € inkl. 17,60 € MwSt. zzgl. Versandkosten (19,80 € Inland/38,40 € Ausland). Bei Mehrfachlizenzen zzgl. 1,00 € je Nutzer/Monat zzgl. 7 % MwSt. Vorzugspreis für Bewerber/Studenten 50 % (zzgl. Versandkosten). **Aufkündigung** des Bezugs bis 30.09. zum Jahresende. Einzelheft 26,90 € inkl. 7 % MwSt. zzgl. Versandkosten.

### Anzeigen

**Anzeigenverkauf:** Janosch Kleibrink, Telefon 0 22 33 / 37 60 - 77 19, E-Mail: Janosch.Kleibrink@wolterskluwer.com

**Anzeigendisposition:** Gabriele Wieneber, Telefon 0 22 33 / 37 60 - 76 08, E-Mail: anzeigen@wolterskluwer.com

Die Anzeigen werden nach der Preisliste Nr. 40 vom 1. 1. 2021 berechnet.

Satz: rdz GmbH, Siegburg

Druck: Lotos Poligrafia Sp. z o.o., Warszawa, Polen

ISSN 0026-6884

Oktober 2021

16. Jahrg.

71732

Seite 333-416

# ZfWVG

Zeitschrift für Wett-  
European Journal of Gam

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7305  
+Bil.

# 5

- Prof. Dr. Jörg Ennuschat*  
333 Nach dem Glücksspielstaatsvertrag ist vor dem Glücksspielstaatsvertrag...  
*Prof. Dr. Jens M. Schmittmann*
- 334 Änderungen des Rennwett- und Lotteriegesetzes 2021  
*Prof. Dr. Margrit Seckelmann, M. A., und Andreas H. Woerlein, LL.M.*
- 339 „Gotta Catch 'Em All“ – Pokémon-Booster auf YouTube und Twitch als illegales Glücksspiel?  
*Dr. Lennart Brüggemann und Patrick Schwentker*
- 343 Online-Glücksspiel im Jahr 2020  
*Dr. Juliane Hilf und Klaus Umbach, LL.M.*
- 351 Neue EuGH-Rechtsprechung zum Glücksspielrecht  
*Jonas Rehder*
- 358 Sammelkarten: Kindgerechtes Glücksspiel?
- 364 Unionsrechtliche Anforderungen an die Errichtung eines Glücksspielmonopols in einem dualen System  
EuGH, Beschl. v. 18.5.2021 – C-920/19 – Fluctus u. a.
- 370 Rechtmäßigkeit der Befristung von Spielhallenerlaubnissen bis zum Ende der Laufzeit des GlüStV  
OVG Nordrhein-Westfalen, Urt. v. 10.3.2021 – 4 A 4700/19
- 377 Abschluss eines Spielhallenmietvertrages begründet grundsätzlich keinen Härtefall für Bestandsspielhalle  
OVG Nordrhein-Westfalen, Beschl. v. 7.5.2021 – 4 A 3289/18
- 380 Berücksichtigung nicht mit Bußgeldern geahndeter Beanstandungen bei der Auswahlentscheidung zwischen Bestandsspielhallen  
OVG Nordrhein-Westfalen, Urt. v. 27.5.2021 – 4 A 4023/19
- 384 Untersagung der gewerbsmäßigen Veranstaltung präsender Pokerturniere durch nicht wirtschaftlichen Verein  
OVG Sachsen, Beschl. v. 7.6.2021 – 6 B 324/20
- 389 Widerruf einer Automatenaufstellerlaubnis wegen Unzuverlässigkeit  
VGH Baden-Württemberg, Beschl. v. 8.6.2021 – 6 S 506/21
- 392 Legalisierung von Online-Casinos führt nicht zur Inkohärenz beschränkender Regelungen für Spielhallen  
OVG Nordrhein-Westfalen, Beschl. v. 14.6.2021 – 4 A 3236/20
- 394 Bundeslandübergreifende Untersagung von Glücksspielen im Internet ist rechtmäßig  
OVG Nordrhein-Westfalen, Beschl. v. 23.6.2021 – 13 B 626/20
- 403 Aktive Duldung des Betriebs einer Spielhalle hat straf- und ordnungswidrigkeitenrechtliche Relevanz  
VGH Baden-Württemberg, Beschl. v. 20.7.2021 – 6 S 2237/21
- 405 Aktive Duldung eines Spielhallenbetriebes kann im Wege des Eilrechtsschutzes erwirkt werden  
VG Karlsruhe, Beschl. v. 4.8.2021 – 1 K 2349/21
- 407 Spieler hat Anspruch auf Rückzahlung getätigter Spieleinsätze gegen Anbieter von Online-Glücksspielen  
LG Paderborn, Urt. v. 8.7.2021 – 4 O 3236/20

## Herausgeber

Prof. Dr. Johannes Dietlein  
Prof. Dr. Jörg Ennuschat  
Prof. Dr. Ulrich Haltern, LL.M.  
Prof. Dr. Christian Koenig, LL.M.  
RA Prof. Dr. Markus Ruttig

## Schriftleiter

RiVG Dr. Felix B. Hüsken

dfv Mediengruppe · Frankfurt am Main

# Inhalt

## Editorial

*Prof. Dr. Jörg Ennuschat*  
Nach dem Glücksspielstaatsvertrag ist vor dem Glücksspielstaatsvertrag... 333

## Aufsätze

*Prof. Dr. Jens M. Schmittmann*  
Änderungen des Rennwett- und Lotteriegesetzes 2021 334

*Prof. Dr. Margrit Seckelmann, M. A., und Andreas H. Woerlein, LL.M.*  
„Gotta Catch 'Em All“ – Pokémon-Booster auf YouTube und Twitch als illegales Glücksspiel? 339

*Dr. Lennart Brüggemann und Patrick Schwentker*  
Online-Glücksspiel im Jahr 2020 343

*Dr. Juliane Hilf und Klaus Umbach, LL.M.*  
Neue EuGH-Rechtsprechung zum Glücksspielrecht 351

*Jonas Rehder*  
Sammelkarten: Kindgerechtes Glücksspiel? 358

## Rechtsprechung

Unionsrechtliche Anforderungen an die Errichtung eines Glücksspielmonopols in einem dualen System  
EuGH, Beschl. v. 18.5.2021 – C-920/19 – Fluctus u. a. 364

Rechtmäßigkeit der Befristung von Spielhallenerlaubnissen bis zum Ende der Laufzeit des GluStV  
OVG Nordrhein-Westfalen, Urt. v. 10.3.2021 – 4 A 4700/19 370

Abschluss eines Spielhallenmietvertrages begründet grundsätzlich keinen Härtefall für Bestandsspielhalle  
OVG Nordrhein-Westfalen, Beschl. v. 7.5.2021 – 4 A 3289/18 377

Berücksichtigung nicht mit Bußgeldern geahndeter Beanstandungen bei der Auswahlentscheidung zwischen Bestandsspielhallen  
OVG Nordrhein-Westfalen, Urt. v. 27.5.2021 – 4 A 4023/19 380

Untersagung der gewerbmäßigen Veranstaltung präsenster Pokerturniere durch nicht wirtschaftlichen Verein  
OVG Sachsen, Beschl. v. 7.6.2021 – 6 B 324/20 384

Widerruf einer Automatenaufstellerlaubnis wegen Unzuverlässigkeit  
VGH Baden-Württemberg, Beschl. v. 8.6.2021 – 6 S 506/21 389

Legalisierung von Online-Casinos führt nicht zur Inkohärenz beschränkender Regelungen für Spielhallen  
OVG Nordrhein-Westfalen, Beschl. v. 14.6.2021 – 4 A 3236/20 392

Bundeslandübergreifende Untersagung von Glücksspielen im Internet ist rechtmäßig  
OVG Nordrhein-Westfalen, Beschl. v. 23.6.2021 – 13 B 626/20 394

Anforderungen der Härtefallbefreiung für Bestandsspielhallen nach dem BremSpielhG  
OVG Bremen, Beschl. v. 30.6.2021 – 1 LA 285/20 399

Aktive Duldung des Betriebs einer Spielhalle hat straf- und ordnungswidrigkeitenrechtliche Relevanz  
VGH Baden-Württemberg, Beschl. v. 20.7.2021 – 6 S 2237/21 403

Aktive Duldung eines Spielhallenbetriebes kann im Wege des Eilrechtsschutzes erwirkt werden  
VG Karlsruhe, Beschl. v. 4.8.2021 – 1 K 2349/21 405

Spieler hat Anspruch auf Rückzahlung getätigter Spieleinsätze gegen Anbieter von Online-Glücksspielen  
LG Paderborn, Urt. v. 8.7.2021 – 4 O 3236/20 407

Spieler hat Anspruch auf Rückzahlung getätigter Spieleinsätze gegen Anbieter von Online-Glücksspielen  
LG Aachen, Urt. v. 13.7.2021 – 8 O 582/20 413

Leitsätze 415

# NZKart

D3-Z320

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

# Neue Zeitschrift für Kartellrecht

www.nzkart.de

Herausgegeben von

Prof. Dr. Thomas Ackermann

RA Prof. Dr. Albrecht Bach

VorsRiBGH Dr. Klaus Bacher

RA Prof. Dr. Rainer Bechtold

Prof. Dr. Florian Bien

VorsRiOLG Jürgen Breiler

RA Dr. Ingo Brinker

Prof. Dr. Friedrich Wenzel Bulst

RA Dr. Michael Esser

MinRat Dr. Thorsten Käseberg

VorsRiLG Dr. Gerhard Klumpe

Prof. Dr. Torsten Körber

RiFuG Johannes Laitenberger

RA Dr. Thorsten Mäger

VPräs. h. BKartA Prof. Dr. Konrad Ost

Prof. Dr. Ulrich Schwalbe

Prof. Dr. Heike Schweitzer

RA Dr. Kathrin Westermann

Schriftleitung:

RA Dr. Ulrich Soltész

Aus dem Inhalt

*T. Käseberg*

Wettbewerbspolitik und Digital Markets Act (Editorial) 529

*D. von Brevern*

Der Erwerbstatbestand in der deutschen  
Investitionskontrolle 530

*P. Pichler*

Umsetzung der UTP-Richtlinie ins deutsche Recht 537

*P. Pohlmann/A. Lindhauer/Ch. Peter*

Leistungsschutzrecht für Presseverleger – Teil 2 544

*T. Lichtenberg*

Die Bedingungen des App Stores auf dem Prüfstand 551

*C. L. Beckmann/C.-P. Heller/J. Matzke*

Quantifizierung des Preisaufschlags beim  
Spanplattenkartell 555

*EuG*

Urteil Altice/PT Portugal 560

*BGH*

Urteil LKW-Kartell II 566

*BGH*

Urteil Porsche-Tuning II 574

*BGH*

Urteil wilhelm.tel 578

*OLG Celle*

Urteil Spanplattenkartell 581

Fallberichte des Bundeskartellamtes 593

Einsendungen an:  
einsendungen@NZKart.de

  
C.H. BECK

10/2021

S. 529–596 14. Oktober 2021



P350202110

#### Editorial

- Thorsten Käseberg**  
Wie Wettbewerbspolitik und Digital Markets Act sich wechselseitig inspirieren können 529

#### Aufsätze

- Daniel von Brevern**  
Unmittelbar, mittelbar, sonderbar: Der Erwerbstatbestand in der deutschen Investitionskontrolle 530
- Philipp Pichler**  
Die Umsetzung der UTP-Richtlinie ins deutsche Recht – Überblick über ein ordnungspolitisches Ungetüm 537
- Petra Pohlmann/Ansgar Lindhauer/Christian Peter**  
Das Leistungsschutzrecht für Presseverleger und die qualifizierte News-Aggregation durch Google News Showcase: Ein Fall für § 19 und § 19a GWB? – Teil 2 544
- Tim Lichtenberg**  
Die Bedingungen des App Stores auf dem Prüfstand 551
- Claudia L. Beckmann/C.-Philipp Heller/Johannes Mattke**  
Dicke Bretter bohren: Quantifizierung des Preisaufschlags beim Spanplattenkartell 555



#### Entscheidungen

##### Gericht der Europäischen Union (EuG)

- EuG 22. 9.2021 – T-425/18 Zum Vollzugsverbot vor fusionskontrollrechtlicher Freigabe 560

##### Bundesgerichtshof (BGH)

- BGH 13. 4.2021 – KZR 19/20 Zum Kartellschadensersatz 566  
BGH 6. 7.2021 – KZR 35/20 Zu Vertriebs- und Verwendungsbeschränkungen in einem selektiven Vertriebssystem  
BGH 6. 7.2021 – KZR 11/18 Zum Diskriminierungsverbot 574  
578

##### Oberlandesgerichte (OLG)

- OLG Celle 12. 8.2021 – 13 U 120/16 (Kart) Zur Höhe eines Kartellschadensersatzanspruchs 581  
OLG München 5. 8.2021 – 29 U 2411/21 Kart Zur Parteifähigkeit einer britischen Gesellschaft mit Verwaltungssitz in Deutschland 584  
OLG Celle 6. 5.2021 – 13 U 22/21 Zur Zwangsvollstreckung aus einem Offenlegungsbeschluss nach § 89 b Abs. 5 GWB 586

##### Landgerichte (LG)

- LG Berlin 27. 5.2021 – 16 O 241/17 Zur Indikation eines Schadens durch eine EU-Kartellentscheidung 587

##### Schlussanträge

- EuGH 2. 9.2021 – C-151/20 „ne bis in idem“ bei Bußgeldverfahren in zwei Mitgliedstaaten 588

## Fallberichte des Bundeskartellamtes

Bundeskartellamt schließt Verfahren gegen Edelstahlunternehmen ab und verhängt Bußgelder in Höhe von insgesamt rund 355 Mio. Euro

593

Freigabe des Erwerbs der DAVASO durch IQVIA

595

## Buchbesprechung

Wolfgang Bosch

Kartellrechtliche Leniency Programmes und Ad-hoc-Publizität nach MAR.

596

ISSN 2195-2833

## NZKart

Neue Zeitschrift für Kartellrecht

### Schriftleitung/Redaktion:

Rechtsanwalt **Dr. Ulrich Soltész**  
(verantwortlich für den Textteil)  
Frau **Karin Kammbach** (Assistenz)  
Rue de Loxum 25  
B-1000 Brüssel/Belgien  
Tel.: +32 2 551-1020,  
Fax: +32 2 551-1039.  
E-Mail: [ulrich.soltesz@gleisslutz.com](mailto:ulrich.soltesz@gleisslutz.com)

**Manuskripte:** Manuskripte sind an die Redaktion zu senden. Sie können nur berücksichtigt werden, wenn sie den Autorenhinweisen entsprechen (<https://rsw.beck.de/zeitschriften/nzkart/autorenhinweise>). Der Verlag haftet nicht für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigefügt 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.

**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: DE82 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: monatlich.

**Bezugspreise 2021** jährlich (inkl. Online-Zugang € 509,- (inkl. MwSt.), Vorzugspreis für Bezieher der GRUR sowie des beck-online Fachmoduls Gewerblicher Rechtsschutz plus (inkl. Online-Zugang) € 425,- (inkl. MwSt.), Einzelheft: € 53,- (inkl. MwSt.). Versandkosten jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

**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](mailto:kundenservice@beck.de)

**Abbestellungen:** 6 Wochen vor Jahreschluss.

**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 Hefes beim Verlag widersprechen.

Druck: Druckerei C.H.Beck, Bergerstraße 3-5, 86720 Nördlingen.

CO<sub>2</sub>  
neutral

[chbeck.de/nachhaltig](http://chbeck.de/nachhaltig)

# versicherungs rundschau

Zeitschrift für das Versicherungswesen

September 2021 9 | 21

## magazin

Editorial

Brandstetter: Drei entscheidende Bereiche sind extrem unterversichert: Altersvorsorge, Naturkatastrophen und Cyber

„Wir setzen Meilensteine beim Thema Nachhaltigkeit“, Interview mit Andrea Stürmer, MSc, MPA, Zurich Österreich International

## altersvorsorge

4 Punkte-Plan zur Stärkung der privaten und betrieblichen Altersvorsorge

## gesundheitsvorsorge

Der steinige Weg zum „Europäischen Gesundheitsdatenraum“

## wissenschaft

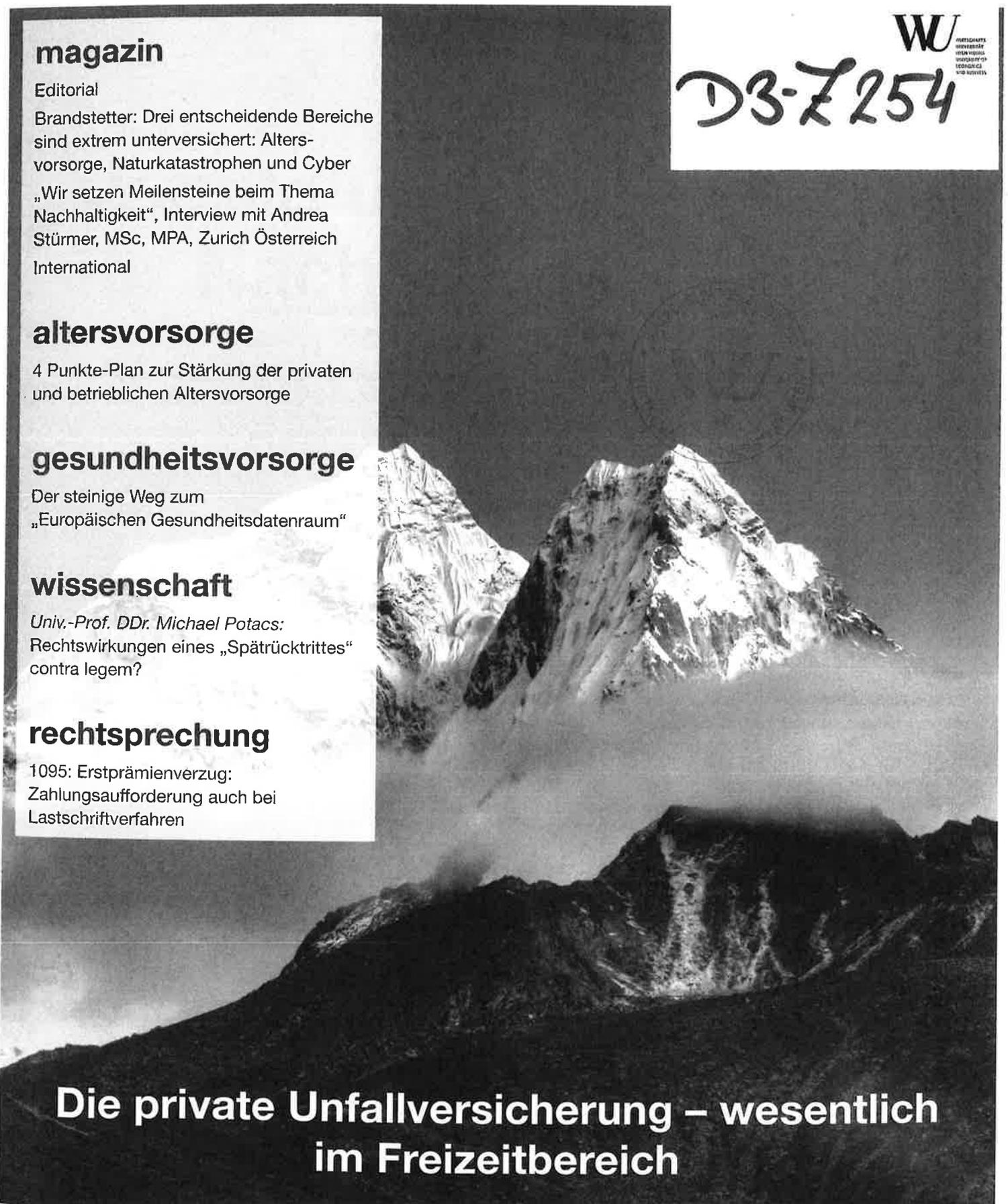
Univ.-Prof. DDr. Michael Potacs:  
Rechtswirkungen eines „Spättrittes“  
contra legem?

## rechtsprechung

1095: Erstprämienverzug:  
Zahlungsaufforderung auch bei  
Lastschriftverfahren

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z 254



Die private Unfallversicherung – wesentlich  
im Freizeitbereich

## magazin

Redaktion: [dagmar.straif@vvo.at](mailto:dagmar.straif@vvo.at)

### Editorial

**03**

### TITEL

**Viele Menschen wissen nicht, dass sie im Freizeitbereich nicht automatisch unfallversichert sind**

Eine neue Studie des Kuratoriums für Verkehrssicherheit (KFV) aus dem Bereich Bergsport

**04****Brandstetter: Drei entscheidende Bereiche sind extrem unterversichert: Altersvorsorge, Naturkatastrophen und Cyber**

Im Gespräch mit Dr. Andreas Brandstetter, Präsident Insurance Europe, Vorstandsvorsitzender UNIQA Insurance Group AG

**08****„Wir setzen Meilensteine beim Thema Nachhaltigkeit“**

Interview mit Andrea Stürmer, MSc, MPA, Vorstandsvorsitzende von Zurich Österreich

**12**

### International

EIOPA – Podcast | Slowenien: Optimistische Marktaussichten in Zeiten der EU-Ratspräsidentschaft. Interview mit Maja Krumberger, Generalsekretärin des slowenischen Versicherungsverbandes (SZZ) | VVO Kaminesgespräch: Wachstumstrends für die CESEE-Region | Child Safety: Ein gemeinsames Zeichen für die Kindersicherheit

**14**

## altersvorsorge

Redaktion: [christina.wuehrer@vvo.at](mailto:christina.wuehrer@vvo.at)**4 Punkte-Plan zur Stärkung der privaten und betrieblichen Altersvorsorge**

Vorschläge für eine Verbesserung der Rahmenbedingungen im Zuge der anstehenden Steuerreform

**22**

## gesundheitsvorsorge

Redaktion: [astrid.knitel@vvo.at](mailto:astrid.knitel@vvo.at)**Der steinige Weg zum „Europäischen Gesundheitsdatenraum“**

Ziel dieser EU-Initiative ist eine Gesundheits-Union

**24**

## wissenschaft

Redaktion: [katharina.trampisch@gvfw.at](mailto:katharina.trampisch@gvfw.at)**Potacs: Rechtswirkungen eines „Spätstücktrittes“ contra legem?**

Eine kritische Analyse einer OLG-Entscheidung vor dem Hintergrund der Rechtsprechung des EuGH

**27**

### Rechtsprechung

1095: Erstprämienverzug: Zahlungsaufforderung auch bei Lastschriftverfahren

**34**

### Für Sie gelesen

**34**

### Impressum

**34**

Zeitschrift für

# EUROPARECHT INT. PRIVATREC RECHTSVERGLEICHUNG

ZfRV

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-776

Redaktion **Helmut Ofner** (Chefredakteur), **Hans-Peter Folz**  
Wissenschaftlicher Beirat **Willibald Posch**, **Michael Schweitzer**,  
**Martin Selmayr**, **Manfred Straube**  
Begründet von **Fritz Schwind**



Oktober 2021

05

193 – 240

## Europarecht

### „Golden Passports“ Revisited

*Sophie Bohnert und Eva Rom* ◊ 196

Union Aktuell *Suzan Topal-Gökceli* ◊ 209

## Internationales Privatrecht

Das gesetzliche Erbrecht posthum gezeugter Kinder

*Paul Patreider* ◊ 224

Gerichtsstandsfiktion durch materielle Rechtswahl

im liechtensteinischen TVTG *Rainer Silbernagl* ◊ 233

## Rechtsprechung

EuGH ◊ 220

Internationales Privatrecht ◊ 237

- Editorial ..... 193  
**Veröffentlichte Gesundheitstipps und Produkthaftung?**  
*Von Helmut Ofner*

## Europarecht

- „Golden Passports“ Revisited ..... 196  
**Zur Debatte um die Unionsrechtskonformität von mitgliedstaatlichen Einbürgerungsregelungen für Investoren**

Einbürgerungsregelungen für Investoren in bestimmten Mitgliedstaaten sorgen schon seit einigen Jahren für eine anhaltende, kontrovers geführte Diskussion innerhalb der EU. Um die juristische Stichhaltigkeit der Argumentation der EU-Institutionen, besonders der Europäischen Kommission, beurteilen zu können, ist ein genauerer Blick auf die rechtlichen Rahmenbedingungen dieser Kontroverse unerlässlich. Der Beitrag unternimmt den Versuch, den Rechtsstandpunkt der EU-Institutionen nachzuvollziehen und dabei Bedacht auf eine Vielzahl an Literaturstimmen zu nehmen.

*Von Sophie Bohnert und Eva Rom*

- Union Aktuell ..... 209  
*Von Suzan Topal-Gökceli*

- EuGH-Rechtsprechungsübersicht: ZfRV-LS 2021/39–42 ..... 220  
*Bearbeitet von Suzan Topal-Gökceli*

39: Drittstaatsangehörige im Besitz einer kombinierten Arbeitserlaubnis, haben Anspruch auf die Gewährung einer Geburts- und einer Mutterschaftsbeihilfe, wie sie in den italienischen Rechtsvorschriften vorgesehen sind

40: EK hat zu Unrecht Zweifel am Vorliegen eines dem Erwerber eingeräumten Vorteils ausgeschlossen und von der Einleitung eines förmlichen Prüfverfahrens abgesehen

41: Das Unionsrecht steht dem entgegen, dass ein Folgeantrag auf internationalen Schutz allein deshalb als unzulässig zurückgewiesen wird, weil er auf Umstände gestützt ist, die bereits zur Zeit des Verfahrens über den ersten Antrag existierten

42: Multinationalen Unternehmen von Belgien durch Rulings gewährte Steuerbefreiungen: EK hat zutreffend das Vorliegen einer Beihilferegulierung festgestellt

## Internationales Privatrecht und Rechtsvergleichung

- Das gesetzliche Erbrecht posthum gezeugter Kinder ..... 224

Der Beitrag befasst sich mit Überlegungen zum gesetzlichen Erbrecht posthum gezeugter Kinder. Mit Blick auf eine Reihe verschiedener europäischer Rechtsordnungen werden Widersprüche, die sich aus dem Zusammenspiel des klassischen Erbrechts und moderner Fortpflanzungsmedizin ergeben, rechtsvergleichend dargestellt und kritisch hinterfragt.

*Von Paul Patreider*

- Gerichtsstandsfiktion durch materielle Rechtswahl im liechtensteinischen TVTG ..... 233

Liechtenstein bietet im Rahmen des Gesetzes über Token und Vertrauenswürdige Technologien (fTVTG) den beteiligten Vertragsparteien eines digitalen Blockchaingeschäftes die Möglichkeit, zusammen mit einer materiellen Rechtswahl eine Gerichtsstandsvereinbarung automatisch zu verbinden.

*Von Rainer Silbernagl*

→ Rechtsprechungsübersicht: ZfRV-LS 2021/43–47 . . . . .

Bearbeitet von Helmut Ofner

- 43: Namensstatut und effektive Staatsangehörigkeit
- 44: Zustimmung oder Genehmigung der Verbringung iS des HKÜ
- 45: Anknüpfung nach dem Haager Straßenverkehrsübereinkommen
- 46: Anknüpfung der nahehelichen Vermögensaufteilung nach dem Scheidungsstatut (Helmut Ofner)
- 47: Der letzte gewöhnliche Aufenthalt nach der EuErbVO



## Standards

→ Impressum . . . . . 193



### Die richtigen Worte finden: Recht und Wirtschaft auf Englisch

- wichtigste juristische Terminologie
- Übungen, Lernkontrollen und Abschnittstests mit Lösungsvorschlägen
- erweitertes Kapitel „Deutsches Recht auf Englisch“

Linhart/Fabry  
**Englische Rechtssprache**

5. Auflage 2021 XIV, 208 Seiten Br  
ISBN 978-3-214-03363-7

**35,90 EUR**

inkl. MwSt.

shop.manz.at

**MANZ**

# DER KONZER

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z 213

## >> Konzernrecht • Steuerrecht • Rechnungslegung

**Herausgeber:** Prof. Dr. Stefan Simon • Prof. Dr. Andreas Cahn • Dr. Klaus-Dieter Stephan • Dr. Jens Hageböke • Prof. Dr. Ingo Stangl • Prof. Dr. Hans-Joachim Böcking • Prof. Dr. Norbert Winkeljohann

### AUFSÄTZE

- Rolf Nonnenmacher*  
Zur Reform der Unternehmenskontrolle 393
- Rüdiger Werner*  
Die Entwicklung des Rechts des Aufsichtsrats im Jahr 2020 397
- Annette Keller*  
Steuerliche Verluste und GrESt bei konzerninternen Restrukturierungen – Fallstricke und jüngste Entwicklungen 403
- Jens Radde/Anika Hanke*  
Reformvorschläge für die Überarbeitung von IAS 38 414
- Georg Schneider/Daniel Fabisch*  
EFRAG als europäischer Standardsetzer in der Nachhaltigkeitsberichterstattung? 419

### ENTSCHEIDUNGEN

- EuGH*  
Haftung einer Tochtergesellschaft für Wettbewerbsverstoß der Muttergesellschaft 425
- OLG Stuttgart*  
Statusverfahren zur Zusammensetzung des SE-Aufsichtsrats nach Beteiligungsvereinbarung – Zulässigkeit des Rechtswegs zu den ordentlichen Gerichten für einen Antrag betreffend die Zusammensetzung des Aufsichtsrats einer dualistisch geprägten SE 432
- BFH*  
Drittwirkung der Steuerfestsetzung bei Organschaft 438

### VERWALTUNGSANWEISUNGEN

- BMF*  
Anwendung der Steuerschuldnerschaft des Leistungsempfängers nach § 13b UStG bei Organschaften 442
- OFD Frankfurt/M.*  
Beendigung der umsatzsteuerlichen Organschaft – insb. in Fällen der Insolvenz 442

Im Abonnement enthalten:

**Owlit**  
Suchen. Finden. Wissen.

**FACHMEDIEN  
ottoschmidt**

## AUFSÄTZE

### KONZERNRECHT

Corporate Governance

#### Zur Reform der Unternehmenskontrolle

**Prof. Dr. Rolf Nonnenmacher, München**

Das bis dato existierende System der Unternehmenskontrolle hat den „Wirecard-Test“ nicht bestanden. Nicht nur einzelne Kontrollinstanzen, sondern das gesamte System der Unternehmenskontrolle ist seiner Aufgabe nicht gerecht geworden. Leidtragende dieses multiplen Versagens sind alle, die bei Wirecard Geld verloren haben. In Mitleidenschaft gezogen, ist aber der gesamte deutsche Finanzmarkt, Einbußen an Wettbewerbsfähigkeit auf den globalen Kapitalmärkten waren die Folgen. Die Politik stellte das System zur Sicherung der Integrität des Finanzmarkts auf den Prüfstand.

DK1387148

S. 393

Aktienrecht

#### Die Entwicklung des Rechts des Aufsichtsrats im Jahr 2020

**RA Dr. Rüdiger Werner, Gerlingen**

Das Recht des Aufsichtsrats hat sich auch im Jahr 2020 fortentwickelt. Zu nennen ist u.a. das Gesetz zur Ergänzung und Änderung der Regelungen für die gleichberechtigte Teilhabe von Frauen an Führungspositionen in der Privatwirtschaft und im öffentlichen Dienst (FüPoG II), das das Vorgängergesetz weiterentwickelt. Hervorzuheben sind auch die beiden BGH-Urteile zum Infinus-Skandal, mit dem sich der BGH zur Vertretung von AG und KGaA im Rahmen einer durch den Insolvenzverwalter erhobenen Klage auf Feststellung der Nichtigkeit eines Hauptversammlungsbeschlusses geäußert hat.

DK1362389

S. 397

### STEUERRECHT

Grunderwerbsteuer/Körperschaftsteuer

#### Steuerliche Verluste und GrESt bei konzerninternen Restrukturierungen – Fallstricke und jüngste Entwicklungen

**RAin/FAiStR Annette Keller, München**

Bei konzerninternen Restrukturierungen sind immer auch die Problembereiche steuerliche Verluste und die GrESt zu überprüfen. In beiden Bereichen gibt es seit 2010 Ausnahmeregelungen für konzerninterne Restrukturierungen. Diese haben aber bisher nicht wesentlich zur Erleichterung der Maßnahmen beigetragen.

DK1375119

S. 403

### RECHNUNGSLEGUNG/CORPORATE GOVERNANCE

Rechnungslegung

#### Reformvorschläge für die Überarbeitung von IAS 38

**StB Prof. Dr. Jens Radde, Berlin / Anika Hanke, M.Sc., Frankfurt/M.**

Die European Financial Reporting Advisory Group (EFRAG) hat am 27.08.2021 ein Diskussionspapier zur Verbesserung der Rechnungslegungsinformationen über immaterielle Werte veröffentlicht. Damit tritt die EFRAG als ein neuer Impulsgeber für eine künftige Reform der Berichterstattung über immaterielle Werte hervor. Der Beitrag thematisiert und würdigt die unterschiedlichen Ansätze des EFRAG-Diskussionspapiers.

DK1387134

S. 414

Corporate Governance

#### EFRAG als europäischer Standardsetzer in der Nachhaltigkeitsberichterstattung?

**Prof. Dr. Dr. Georg Schneider / Daniel Fahisch, MPhil, beide Graz**

Die Nachhaltigkeitsberichterstattung in Europa hat in den letzten Jahren eine starke Dynamik erfahren. Ein Meilenstein in diesem Zusammenhang war die CSR-RL. Schon recht bald nach der Umsetzung der RL in nationales Recht wurde klar, dass das Anforderungsprofil an Nachhaltigkeitsberichte durch den europäischen Gesetzgeber geschärft werden muss.

DK1379145

S. 419

## ENTSCHEIDUNGEN

### KONZERNRECHT

Haftungsrecht

#### Haftung einer Tochtergesellschaft für Wettbewerbsverstoß der Muttergesellschaft

**EuGH, Urteil vom 06.10.2021 – Rs. C-882/19**

DK1388237

S. 425

Mitbestimmungsrecht

#### Statusverfahren zur Zusammensetzung des SE-Aufsichtsrats nach Beteiligungsvereinbarung – Zulässigkeit des Rechtswegs zu den ordentlichen Gerichten für einen Antrag betreffend die Zusammensetzung des Aufsichtsrats einer dualistisch geprägten SE OLG Stuttgart, Beschluss vom 11.08.2020 – 20 W 9/20

DK1353158

S. 432

### STEUERRECHT

Umsatzsteuer/Abgabenordnung

#### Drittwirkung der Steuerfestsetzung bei Organschaft BFH, Urteil vom 26.08.2021 – V R 13/20

DK1388241

S. 438

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

### STEUERRECHT

Umsatzsteuer

#### Anwendung der Steuerschuldnerschaft des Leistungsempfängers nach § 13b UStG bei Organschaften

**BMF, Schreiben vom 27.09.2021**

DK1388240

S. 442

Umsatzsteuer

#### Beendigung der umsatzsteuerlichen Organschaft – insb. in Fällen der Insolvenz

**OFD Frankfurt/M., Verfügung vom 28.07.2021**

DK1375096

S. 442

# Wirtschaft und Recht **WiRO** in Osteuropa

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

D3-Z282

Zeitschrift zur Rechts- und Wirtschaftswissenschaften  
in den Staaten Mittel- und Osteuropas



## Herausgegeben von

Prof. Dr. Tomislav Borić, Graz  
Prof. Dr. Dr. h. c. Herbert Küpper, München  
Dr. Gerd Lenga, Moskau/Stuttgart  
Prof. Dr. Dr. Dr. h. c. Pfaff, München  
Prof. Dr. Claudia Rudolf, Wien  
Dr. Hans-Joachim Schramm, Wismar  
Prof. Dr. Dr. h. c. F.-C. Schroeder, Regensburg  
Prof. Dr. Andreas Steininger, Dipl. Ing., Wismar

In Verbindung mit:

Deutsche Stiftung für internationale  
rechtliche Zusammenarbeit, Bonn  
Institut für Ostrecht München  
Ostinstitut/Wismar

## Aus dem Inhalt

- |  |     |
|--|-----|
| O. Mukhamedzhanov<br>Verwaltungsreform in Usbekistan   | 289 |
| S. Sorg/H. Richter<br>Informationsfreiheit und Open Data in der<br>Ukraine: Kritische Würdigung anlässlich der<br>Tromsø-Konvention – Teil 2 | 293 |
| P. Bohata<br>Tschechische Republik: Gesetz über<br>die Registrierung der wirtschaftlichen<br>Eigentümer – Teil 5                             | 297 |
| IOR-Chronik: Russische Föderation, Ukraine,<br>Polen, Tschechische Republik, Slowakische<br>Republik, Ungarn, Kroatien, Kosovo, Albanien     | 303 |
| IRZ-Bericht: Kosovo  | 318 |

# 10/2021

30. Jahrgang • 20. Oktober 2021 • Seite 289 – 320  
Verlag C.H.BECK München und Frankfurt a. M.



# Wirtschaft und Recht in Osteuropa

WiRO 10/2021 · 29. Jahrgang



**Ständige Mitarbeiter und Korrespondenten:** *Albanien:* VRiBPatG Wolfgang Stoppel – *Belarus:* Jegor Zelianouski, RA Alexander Lessert – *Bosnien und Herzegowina:* RA Tomislav Pintarić – *Bulgarien:* RA In Stela Ivanova – *Estland:* Mirjam Vili, LL.M., RA Mark Butzmann – *Kasachstan:* Dmitry Marenkov – *Kosovo:* Prof. Dr. Dr. h.c. Herbert Küpper – *Kroatien:* RA Tomislav Pintarić – *Lettland:* Elisabete Krivcova, LL.M., RA Theis Klauberg, LL.M., MBA – *Litauen:* Ruta Motiejunaite, RA Frank Heemann – *Moldawien:* RA Axel Bormann – *Mongolei:* Dr. Dietrich Nelle – *Polen:* RA In Tina de Vries – *Rumänien:* RA Axel Bormann – *Russische Föderation:* Antje Himmelreich – *Serbien:* RA Tomislav Pintarić – *Slowakische Republik:* RA Dr. Petr Bohata – *Slowenien:* RA Tomislav Pintarić – *Tschechische Republik:* RA Dr. Petr Bohata – *Ukraine:* Antje Himmelreich – *Ungarn:* Prof. Dr. Dr. h.c. Herbert Küpper

## INHALT

### Aufsätze und Berichte

- O. Mukhamedzhanov* Verwaltungsreform in Usbekistan 289  
*S. Sorg/H. Richter* Informationsfreiheit und Open Data in der Ukraine: Kritische Würdigung anlässlich der Tromsø-Konvention – Teil 2 293

### Dokumente und Materialien

- P. Bohata* Tschechische Republik: Gesetz über die Registrierung der wirtschaftlichen Eigentümer – Teil 5 297

### IOR-Chronik

- Russische Föderation** Gesetze über die Rechtstellung von Ausländern, über Währungsregulierung, über ausländische Investitionen, Steuergesetzbuch II, Zentralbankgesetz, Insolvenzgesetz, Familiengesetzbuch, Ordnungswidrigkeitengesetz, StGB, StPO u.a. 303
- Ukraine** Gesetze über Rechtsstellung von Ausländern und Staatenlosen, über die Tätigkeit der Organe der Justizverwaltung, über die Rechtsstellung der Richter, über den Kapitalmarkt und organisierte Warenmärkte, über das Urheberrecht und verwandte Rechte, Steuergesetzbuch, Bodengesetzbuch, Ordnungswidrigkeitengesetzbuch, StGB u.a. 306
- Polen** Urteil des VerfGH zum vorläufigen Rechtsschutzverfahren, Urteil des EGMR zur Beendigung von Amtszeiten als Vizpräsidenten eines Gerichts 310
- Tschechische Republik** Gesetze über die Beschäftigung, über die Arbeitssicherheit u.a. 311
- Slowakische Republik** Haushaltsgesetz, Gesetze über die Entwicklung und den Schutz der öffentlichen Gesundheit, über Sozialdienstleistungen, über unangemessene Bedingungen im Lebensmittelhandel u.a. 312
- Ungarn** Gesetze über die Koordinierung der Schutz- und Sicherheitstätigkeiten, über das nationale Datenvermögen, über die Änderung einiger Gesetze in Bezug auf das Zwangslöschungsverfahren und das Liquidationsverfahren, Staatshaushalt 2022, Anti-Transgender-Gesetz u.a. 312
- Kroatien** Gesetze über die Erneuerung von Gebäuden, über die Vollstreckung von Gefängnisstrafen 315
- Kosovo** Verwaltungsanweisung über die Registrierung von Handelsgesellschaften u.a. 316
- Albanien** Urteile des VerfG zu Wahlrechtsreform, Gesetze über die zivile Verwendung von Explosivstoffen, über amtliche Übersetzungen und den Beruf des amtlich zugelassenen Übersetzers, über die Registrierung gemeinnütziger Organisationen u.a. 316

### Aus der Tätigkeit der IRZ

- Kosovo** Jugendstrafrecht, Verhängung von Bewährungsstrafen, Cyberkriminalität u.a. 318

# NZG

# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7196

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 Leuring  
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

*M. Schüppen*

Sonderprüfungen – let the sun in (Editorial) 1329

*Th. M. J. Möllers/P. J. Schauer*

Twitternde Vorstandsmitglieder und die Fallstricke  
des Kapitalmarktrechts 1333

*C. Simons/J. Hauser*

Zu Form und Ausgestaltung der Hauptversammlung  
in der HV-Saison 2022 1340

*A. Wellerdt*

Europäische Entwicklungen zur Förderung einer  
nachhaltigen Unternehmenstätigkeit 1344

*C. Freyler*

Der gesellschaftsrechtliche Mutterschutz der  
GmbH-Geschäftsführerin 1348

*BGH*

Kommanditistenhaftung für nach Insolvenz  
entstandene Gewerbesteuer 1354

*BGH*

Auskunftspflicht eines ehemaligen GmbH-Geschäfts-  
führers bei begründetem Verdacht 1356

*KG*

Pflicht des Aufsichtsrats zur Überwachung des  
Vorstands 1358

*OLG Düsseldorf*

Löschung der Eintragung als Geschäftsführer wegen  
Betrugsverurteilung 1375



C.H. BECK

30/2021

13. Oktober 2021

24. Jahrgang S. 1329–1376



9350303176



### Inhalt

Editorial	<i>M. Schüppen</i> , Sonderprüfungen – let the sun in	1329
Report	Meldungen: Heute im Bundestag Meldungen: Europäische Kommission	1331
Aufsätze	<i>Th. M. J. Möllers/P. J. Schauer</i> , Twitternde Vorstandsmitglieder und die Fallstricke des Kapitalmarktrechts	1333
	<i>C. Simons/J. Hauser</i> , Zu Form und Ausgestaltung der Hauptversammlung in der HV-Saison 2022	1340
	<i>A. Wellerdt</i> , Europäische Entwicklungen zur Förderung einer nachhaltigen Unternehmenstätigkeit	1344
	<i>C. Freyler</i> , Der gesellschaftsrechtliche Mutterschutz der GmbH-Geschäftsführerin	1348

### Rechtsprechung

#### *Personengesellschaftsrecht*

BGH	22.06.21 – II ZR 101/19	Kommanditistenhaftung für nach Insolvenz entstandene Gewerbesteuer	1354
-----	-------------------------	--	------

#### *Kapitalgesellschaftsrecht*

BGH	22.06.21 – II ZR 140/20	Auskunftspflicht eines ehemaligen GmbH-Geschäftsführers bei begründetem Verdacht	1356
KG	29.04.21 – 2 U 108/18	Pflicht des Aufsichtsrats zur Überwachung des Vorstands	1358

#### *Kapitalmarktrecht*

OLG Bremen	01.07.21 – 3 U 39/20	Schadensersatz wegen vertragswidriger Beeinträchtigung des Genusssrechtskapitals	1366
------------	----------------------	--	------

#### *Umwandlungsrecht*

BGH	02.07.21 – V ZR 201/20	Umwandlung des WEG-Verwaltungsunternehmens	1370
-----	------------------------	--	------

## Strafrecht



**ARBER  
SEMINARE** Anwaltsfortbildung

## Fachanwalts-Lehrgang Handels- & GesR

**Hamburg** ab 21.10.2021  
**München** ab 25.11.2021

Informieren und buchen: [www.ARBBER-seminare.de](http://www.ARBBER-seminare.de)

## Aus- und Weiterbildungsanzeigen auch online!

Ihre Aus- und Weiterbildungsanzeige erscheint auch online unter

[www.beck-stellenmarkt.de/Veranstaltungen](http://www.beck-stellenmarkt.de/Veranstaltungen)

- Erhöhte Reichweite durch Online-Präsenz von 6 Wochen
- Präsentation als Teaser- und Layout-Variante
- Verlinkung auf URL, falls angegeben



ISSN 1434-9272

### NZG – Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

#### Schriftleitung:

Rechtsanwältin *Dr. Melanie Döge*, LL.M., Büroanschrift: Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a.M.; Telefon: (0 69) 75 60 91-0, -44; Telefax: (0 69) 75 60 91-49.  
E-Mail: [NZG@beck-frankfurt.de](mailto:NZG@beck-frankfurt.de)  
Internet: [www.nzg.beck.de](http://www.nzg.beck.de)

#### Verlagsredaktion:

Rechtsanwältin *Dr. Melanie Döge*, LL.M. (verantwortlich für den Textteil); Rechtsanwältin *Anett Hoffmann*; Rechtsanwältin *Jennifer Böhner*, LL.M.; *Maike Goldbach* (Schlussredaktion).

**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 beigefügt 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](mailto:anzeigen@beck.de)

Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Mehlhag*.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstraße 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: DE82 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: Dreimal im Monat.

Bezugspreise 2021: Jährlich € 459,- (inkl. MwSt.). Vorzugspreis für Bezieher unserer Zeitschrift NJW € 419,- (inkl. MwSt.). Einzelheft: € 17,- (inkl. MwSt.). Versandkosten jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

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

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](mailto: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 C.H.Beck, Bergerstraße 3-5, 86720 Nördlingen.



[chbeck.de/nachhaltig](http://chbeck.de/nachhaltig)

D3-7325

## • ZInsO-Aufsätze

**Sonderinsolvenzverwaltung zur Klärung offener Sachverhaltsfragen** (S. 2177)  
von Professor Dr. Stefan Smid, Kiel

**Tod des Schuldners nach einer „Freigabe“ gem. § 35 Abs. 2 InsO und die insolvenzrechtlichen Konsequenzen** (S. 2182)  
von Dipl.-Rechtspflegerin Sylvia Wipperfurth, LL.M. (com.), SIIW Sachverständigen Institut für Insolvenz- und Wirtschaftsrecht, Alsdorf/Aachen

**Die Vergütungsfestsetzung in der Zwangsverwaltung** (S. 2185)  
von Gerhard Schmidberger, Heilbronn

**Nachrangige Insolvenzforderungen als Problem des Schuldrechts** (S. 2189)  
von Dr. iur. Dr. phil. Sven Rugullis, Privatdozent, Berlin

## • ZInsO-Rechtsprechungsreport

**Bankrott nur bei Handeln „als“ Organ** (S. 2194)  
BGH, Beschl. v. 4.8.2021 – 2 StR 352/20

**Zahlungsansprüche des Insolvenzverwalters aus erbrachter Arbeitnehmerüberlassung gegenüber Entleiher bzgl. Sozialversicherungsbeiträgen** (S. 2195)  
BGH, Urt. v. 8.7.2021 – IX ZR 121/20

**Akteneinsicht in Verfahrensakten gegenüber im eröffneten Insolvenzverfahren nicht beteiligten Dritten** (S. 2200)  
BayObLG, Beschl. v. 2.9.2021 – 101 VA 100/21

**Freigabe des Kundenstamms und Schuldnerbegünstigung** (S. 2206)  
LG Paderborn, Beschl. v. 9.6.2021 – 8 KLS 7/21

**Keine Anwendbarkeit der Regelungen zur Erhöhung der Mindestvergütung nach § 2 Abs. 2 InsVV wegen der Anzahl der Gläubiger in Insolvenzverfahren über das Vermögen juristischer Personen** (S. 2220)  
BGH, Beschl. v. 22.7.2021 – IX ZB 4/21

Michael Bretz

RA Dr. Christian Brünkmans

RA Dr. Jan de Weerth

Prof. Dr. Ulrich Foerster

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

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 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

### Schriftleiter:

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer

# Inhaltsverzeichnis



## ZInsO-Aktuell

### ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 42/2021

## ZInsO-Aufsätze

<b>Sonderinsolvenzverwaltung zur Klärung offener Sachverhaltsfragen</b> .....	2177
von Professor Dr. Stefan Smid, Kiel	
<b>Tod des Schuldners nach einer „Freigabe“ gem. § 35 Abs. 2 InsO und die insolvenzrechtlichen Konsequenzen</b> .....	2182
von Dipl.-Rechtspflegerin Sylvia Wipperfurth, LL.M. (com.), SIIW Sachverständigen Institut für Insolvenz- und Wirtschaftsrecht, Alsdorf/Aachen	
<b>Die Vergütungsfestsetzung in der Zwangsverwaltung</b> .....	2185
von Gerhard Schmidberger, Heilbronn	
<b>Nachrangige Insolvenzforderungen als Problem des Schuldrechts</b> .....	2189
von Dr. iur. Dr. phil. Sven Rugullis, Privatdozent, 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> .....	2192
--	------

## ZInsO-Rechtsprechungsreport

### • Insolvenz- und Sanierungsrecht

<b>Bankrott nur bei Handeln „als“ Organ</b> .....	2194
BGH, Beschl. v. 4.8.2021 – 2 StR 352/20	
<b>Zahlungsansprüche des Insolvenzverwalters aus erbrachter Arbeitnehmerüberlassung gegenüber Entleiher bzgl. Sozialversicherungsbeiträgen</b> .....	2195
BGH, Urte. v. 8.7.2021 – IX ZR 121/20	
<b>Akteneinsicht in Verfahrensakten gegenüber im eröffneten Insolvenzverfahren nicht beteiligten Dritten</b> .....	2200
BayObLG, Beschl. v. 2.9.2021 – 101 VA 100/21	
<b>Freigabe des Kundenstamms und Schuldnerbegünstigung</b> .....	2206
LG Paderborn, Beschl. v. 9.6.2021 – 8 KLS 7/21	
<b>Erllass eines Vollstreckungsverbots durch das Insolvenzgericht</b> .....	2211
AG Hamburg, Beschl. v. 10.8.2021 – 67g IN 470/13	

### • Insolvenznahes Kapitalmarkt- und Gesellschaftsrecht

<b>Unpfändbarkeit von Zustimmung zu künftigem, optionalen Vertragsangebot des Arbeitgebers</b> .....	2213
BGH, Beschl. v. 23.6.2021 – VII ZB 15/18	
<b>Anwendbarkeit der Regelungen zur zeitlichen Begrenzung der Nachhaftung auch für den Fall der Herabsetzung der Hafteinlage</b> .....	2216
BGH, Urte. v. 4.5.2021 – II ZR 150/20	

### • Kosten- und Vergütungsrecht

<b>Keine Anwendbarkeit der Regelungen zur Erhöhung der Mindestvergütung nach § 2 Abs. 2 InsVV wegen der Anzahl der Gläubiger in Insolvenzverfahren über das Vermögen juristischer Personen</b> .....	2220
BGH, Beschl. v. 22.7.2021 – IX ZB 4/21	
<b>Zulässige Einlegung eines Rechtsbehelfs</b> .....	2224
BGH, Beschl. v. 15.7.2021 – IX ZB 73/19	

<b>Vergütung des Zwangsverwalters nach Zeitaufwand</b> .....	2226
BGH, Beschl. v. 27.5.2021 – V ZB 152/18	
<b>Wirksamkeit von Verzicht auf Rechtsbehelf vor Erlass des Vollstreckungsbescheids</b> .....	2230
BGH, Urt. v. 1.4.2021 – III ZR 47/20	

## Impressum

### Herausgeber:

Prof. Dr. Christian Berger • 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. 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. Heibert 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 Urteilseinreichungen 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

**BKR****Zeitschrift für  
Bank- und  
Kapitalmarkt****WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z190

Geschäftsführende Herausgeber:  
Prof. Dr. Petra Buck-Heeb  
Prof. Dr. Jens Koch  
Prof. Dr. Philipp MaumeHerausgeber:  
Prof. Dr. Markus Artz  
Paul H. Assies  
Dr. Heiko Beck  
Prof. Dr. Jürgen Ellenberger  
Dr. Markus Escher  
Prof. Dr. Dr. Stefan Grundmann  
Dr. Christian Grüneberg  
Prof. Dr. Mathias Habersack  
Ralf Josten  
Dr. Volker Lang  
Prof. Dr. Katja Langenbucher  
Klaus M. Löber  
Prof. Dr. Sebastian Omlor  
Prof. Dr. Dörte Poelzig  
Prof. Dr. Patrick Rösler  
Prof. Dr. Frank A. Schäfer  
Dr. Hanno Teuber  
Dr. Wolfgang Weitnauer  
Prof. Dr. Stefan Werner**bkr.beck.de**Prof. Dr. Dörte Poelzig  
**Durchsetzung von Verbraucherrechten durch  
Zivilgerichte und die BaFin** 589Prof. Dr. Dieter Krimphove  
**Die neue MaRisk (BA) 10/2021** 597Jonas Schürger  
**Unionsrechtskonformität von Beschränkungen der  
Staatshaftung im Bank- und Kapitalmarktrecht** 601Prof. Dr. Gerd Waschbusch/Sabrina Kiszka/Fabio Runco  
**Nachhaltigkeitspräferenzen in der Anlage-  
beratung aus regulatorischer Sicht** 609Dr. Felix Suwelack  
**Datenschutzrecht als neues Instrument für Massen-  
klagen gegen Banken und Finanzdienstleister?** 615Dr. Daniel Kligenbrunn/Jan Struckmann  
**Das Eigengeschäft nach WpIG und KWG und seine  
Erbringung durch Drittstaatenunternehmen** 620**EuGH: Effektivitätsgrundsatz und Verjährung  
– mit Anmerkung Schultheiß** 629**BGH: Angabe des Überziehungsszinssatzes  
– mit Anmerkung Rösler** 636**BGH: Einwendungsdurchgriff bei finanziertem  
Vertrag – mit Anmerkung Guntermann** 640

C.H. BECK

**BKR**Bank- und  
Kapitalmarktrecht**10/2021**21. Jahrgang  
Seite 589 bis 656, 20. Oktober 2021



### ■ Aufsätze

Prof. Dr. Dörte Poelzig	<b>Durchsetzung von Verbraucherrechten durch Zivilgerichte und die BaFin</b>	589
Prof. Dr. Dieter Krimphove	<b>Die neue MaRisk (BA) 10/2021</b>	597
Jonas Schürger	<b>Unionsrechtskonformität nationaler Beschränkungen der Staatshaftung im Bank- und Kapitalmarktrecht</b>	601
Prof. Dr. Gerd Waschbusch/ Sabrina Kiszka, M. Sc./ Fabio Runco, M. Sc.	<b>Nachhaltigkeitspräferenzen in der Anlageberatung aus regulatorischer Sicht</b>	609
Dr. Felix Suwelack	<b>Datenschutzrecht als neues Instrument für Massenklagen gegen Banken und Finanzdienstleister?</b>	615
Dr. Daniel Kligenbrunn/ Jan Struckmann	<b>Das Eigengeschäft nach WpIG und KWG und seine Erbringung durch Drittstaatenunternehmen</b>	620

### ■ Rechtsprechung

#### Kreditrecht

EuGH	22.4.2021 – C-485/19	Effektivitätsgrundsatz und Verjährung mit Anmerkung v. Dr. Tilman Schultheiß	629
BGH	29.6.2021 – XI ZR 46/20	Klare und eindeutige Angabe des Überziehungszinssatzes mit Anmerkung v. Prof. Dr. Patrick Rösler	636
BGH	15.6.2021 – XI ZR 568/19	Einwendungsdurchgriff bei finanziertem Vertrag mit Anmerkung v. Dr. Lisa Marleen Guntermann	640
OLG Celle	3.6.2021 – 3 U 42/21	Wirksamkeit der Kündigung eines Prämienparvertrages nach Erreichen der höchsten Prämienstufe	646

#### Bankaufsichtsrecht

EuGH	15.7.2021 – C-911/19	Wirksamkeit der EBA-Leitlinien	650
------	----------------------	--------------------------------	-----

# AW-Prax **Ne<sup>+</sup>sticker**

Ergänzung zur AW-Prax – Zeitschrift für Außenwirtschaft in Recht und Praxis

www.aw-prax.de



- Erste Verordnung zur Änderung des AWG und der AWW

---

- EU-Dual-Use-Verordnung – Änderungen – Übergangsregelung

---

- ATLAS-Ausfuhr – EU-Dual-Use-VO – Codierungen

---

- BAFA – Änderungen der AGG in Angleichung an die EU-Dual-Use-Verordnung

---

- Zentrale Zollabwicklung bei der Einfuhr

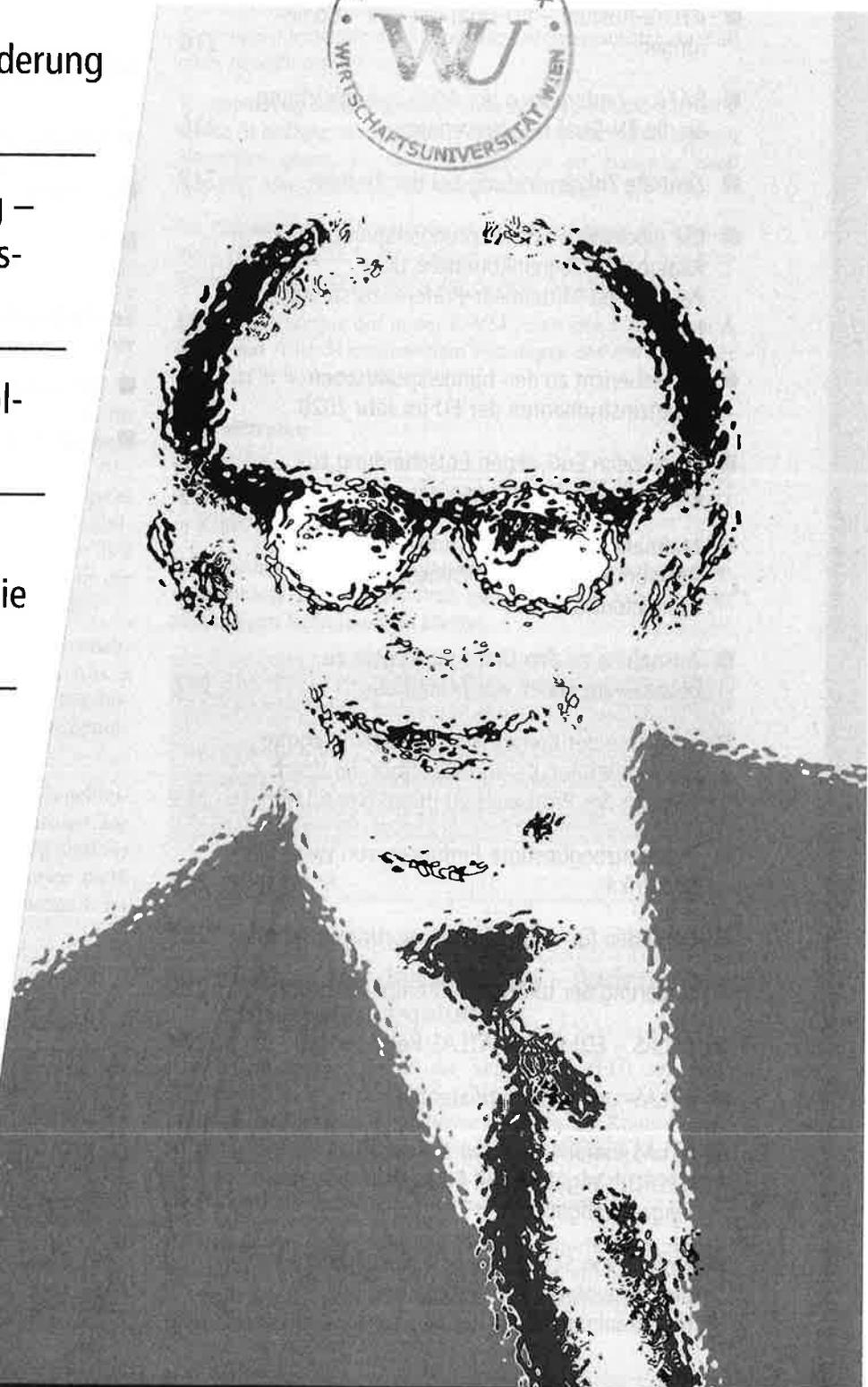
---

- Gesetzgebungs-Report

---

- SeminarKalender

---

27. Jahrgang · 15. Oktober 2021 · Seiten 213–240

## 10/2021

≡ Reguvis

Vertriebspartner  
in Österreich:  
Kitzler Verlag

**Aktuelle Nachrichten**

■ Erste Verordnung zur Änderung des AWG und der AWW	215
■ EU-Dual-Use-Verordnung – Änderungen – Übergangsregelung	215
■ ATLAS-Ausfuhr – EU-Dual-Use-VO – Codierungen	216
■ BAFA – Änderungen der AGG in Angleichung an die EU-Dual-Use-Verordnung	216
■ Zentrale Zollabwicklung bei der Einfuhr	217
■ Die modernisierten Ursprungsregeln des Regionalen Übereinkommens über Pan-Europa-Mittelmeer-Präferenzursprungsregeln	217
■ Jahresbericht zu den handelspolitischen Schutzinstrumenten der EU im Jahr 2020	220
■ Klage beim EuG gegen Entscheidung zu verbindlichen Ursprungsauskünften	221
■ Maßnahmen gegen die Umgehung von Antidumpingzöllen auf chinesische Aluminiumfolien	222
■ Ausnahme zu den Ursprungsregeln zu gesalzeneem Snoek aus Mauritius	222
■ Erklärung der Kommission zur Ankündigung des Vereinigten Königreichs über die Durchführung des Protokolls zu Irland/Nordirland	223
■ Präferenzbegünstigte Einfuhren von Wein aus Südafrika	223
■ Behörden für verbindliche Ursprungsauskünfte	223
■ Änderung der türkischen Stempelaufdrucke	223
■ ATLAS – EDI-IHB zu ATLAS-Release 10.0	224
■ ATLAS- und AES-Zertifizierung	225
■ ATLAS-Einfuhr: Verzicht auf mehrfache Gewichtsangaben und Pauschalierung von Eingangsabgaben	225
■ Einfuhr von Schutzgütern – Auswirkungen der Coronakrise auf Verbote und Beschränkungen	226

■ Finanzsanktionen zur territorialen Unversehrtheit der Ukraine erneut verlängert	226
■ EU-Finanzsanktionen – Aktualisierung von Listen	227
■ Verstoß gegen das Iran-Embargo	227
■ Neues aus der Redaktion	228

**GesetzgebungsReport**

■ Europäische Union	228
■ Österreich	235
■ Schweiz	235

**SeminarKalender**

■ SeminarKalender	236
■ Webinare	236

Titelthema der  
AW-Prax 10/2021:

**Mit der künftigen  
Kyoto-Konvention  
in die Zukunft des  
Zolls**



### 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

Sascha Vander  
Bußgeldrisiken bei der  
Verletzung datenschutzrechtlicher  
Informationspflichten

#### Interview

Arne Lorenzen  
Die Digitalisierung erweitert  
den Horizont der Personal-  
beschaffung

### Betriebswirtschaft

Stefan Müller/Andreas Seebeck/Elisabeth-Mariella Weeger  
Entwicklung der Risikoberichterstattung im Mittelstand  
seit Inkrafttreten des DRS 20

### Steuerrecht

Ulrich Schreiber/Christoph Spengel  
Die Steuerpläne der OECD: Ausweg oder Irrweg?

Bastian Bockhoff/Nikola Frieburg/Lukas Darijtschuk

Das Optionsmodell für PersGes. im Licht grenzüberschreitender  
Sachverhalte

„Optionsmodell“ – Entwurf eines BMF-Schreibens vom  
30.09.2021 (M. Dibbert/K. Dorn)

Umsatzsteuerrechtliche Behandlung von Abmahnungen bei Urheberrechts-  
verletzungen und bei unlauteren Wettbewerbshandlungen (BMF)

Ermittlung fremdüblicher Zinsen auf Konzerndarlehen (BFH)

### Wirtschaftsrecht

Marlene Kellendorfer

Die Rechtsanwaltschaft als Hüterin des legalen Wirtschaftskreislaufs:  
zur geldwäscherechtlichen Verantwortung im GwG und der GwGMeldV-  
Immobilien

Erlöschen des Girovertrags durch Insolvenzeröffnung: Keine konkludente  
Zustimmung zur Neubegründung des Vertrags durch Handlungen der  
Bank ohne Kenntnis vom Insolvenzverfahren (BGH)

### Arbeitsrecht

Bernd Schiefer

Rechtsprechungsübersicht zum Individualarbeitsrecht (Teil 2)

Urlaubsabgeltungsansprüche können arbeitsvertraglichen  
Ausschlussfristen unterfallen (G. L. Groffy/M. Dierks)

Wahl eines unternehmenseinheitlichen Betriebsrats (S. Oltmanns)

Nicht zum Lachen: Auch ein Smiley auf dem Stimmzettel ist ein  
besonderes Merkmal i.S.v. § 13 Abs. 3 Nr. 3 WoDritteltbG (P. Schreiner)

Anforderungsprofil durch Festlegung einer Mindestnote (BAG)

2505

2512

2521

2525

2528

2531

2540

2544

2555

2562

2564

2565

2566

Im Abonnement enthalten:

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

**Owlit**

**FACHMEDIEN  
ottoschmidt**

# Inhalt

## MAGAZIN

<b>Gastkommentar</b> <i>Sascha Vander</i>	<b>M4</b>
<b>Aktuelle Rechtsprechung</b>	<b>M6</b>
<b>Kurzbeiträge</b>	<b>M8</b>
<b>Impressum</b>	<b>M14</b>
<b>Meldungen</b>	<b>M15</b>
<b>Interview</b> <i>Arne Lorenzen</i>	<b>M18</b>

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Handelsbilanzrecht/Rechnungslegung

#### **Entwicklung der Risikoberichterstattung im Mittelstand seit Inkrafttreten des DRS 20**

*Prof. Dr. Stefan Müller / Prof. Dr. Andreas Seebeck, beide Hamburg / Elisabeth-Mariella Weeger, MA, Berlin*  
DB1379689 (Kurzfassung vgl. S. M8)

S. 2505

### KURZNACHRICHTEN INTERNATIONALE RECHNUNGSLEGUNG

DB1387716

S. 2510

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Internationales Steuerrecht

#### **Die Steuerpläne der OECD: Ausweg oder Irrweg?**

*Prof. Dr. Ulrich Schreiber / Prof. Dr. Christoph Spengel, beide Mannheim*

DB1379171 (Kurzfassung vgl. S. M9)

S. 2512

Körperschaftsteuer

#### **Das Optionsmodell für PersGes. im Licht grenzüberschreitender Sachverhalte**

*StB/FBStR Dr. Bastian Bockhoff, LL.M. / StBin Nikola Frieberg / Dipl.-Fw. Lukas Darijtschuk, alle Münster*

DB1379690 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 2521

## KOMPAKT

Körperschaftsteuer

#### **„Optionsmodell“- Entwurf eines BMF-Schreibens vom 30.09.2021**

*RA/StB Dr. Morten Dibbert / StBin Dr. Katrin Dorn, beide Hamburg*

DB1388782

S. 2525

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Umsatzsteuer

#### **Umsatzsteuerrechtliche Behandlung von Abmahnungen bei Urheberrechtsverletzungen und bei unlauteren Wettbewerbshandlungen**

*BMF, Schreiben vom 01.10.2021*

DB1387700

S. 2528

Bewertungsgesetz

#### **Berechnung einer lebenslänglichen Nutzung oder Leistung**

*BMF, Schreiben vom 04.10.2021*

DB1387701

S. 2529

## ENTSCHEIDUNGEN

Gewinnermittlung

#### **§ 2a Abs. 1 Satz 1 Nr. 5 EStG umfasst nicht den Verlust der Einlage des stillen Gesellschafters**

*BFH, Urteil vom 09.06.2021 – I R 35/18*

DB1389165

S. 2529

Körperschaftsteuer

#### **Ermittlung fremdüblicher Zinsen auf Konzerndarlehen**

*BFH, Urteil vom 18.05.2021 – I R 4/17*

DB1389166

S. 2531

Einkommensteuer

#### **Insolvenzbedingter Ausfall einer privaten Darlehensforderung als Verlust bei den Einkünften aus Kapitalvermögen**

*BFH, Urteil vom 01.07.2021 – VIII R 28/18*

DB1388239

S. 2535

Einkommensteuer

#### **Keine begünstigte Handwerkerleistung für die Erschließung einer öffentlichen Straße**

*BFH, Urteil vom 28.04.2020 – VI R 50/17*

DB1388236

S. 2538

Umsatzsteuer

#### **Bestätigungsverfahren bei steuerfreien Unterrichtsleistungen**

*BFH, Beschluss vom 27.07.2021 – V R 39/20*

DB1389216

S. 2539

## WIRTSCHAFTSRECHT

### AUFSATZ

Compliance

#### **Die Rechtsanwaltschaft als Hüterin des legalen Wirtschaftskreislaufs: zur geldwäscherechtlichen Verantwortung im GwG und der GwGMeldV-Immobilien**

Marlene Kellendorfer, Köln

DB1388456 (Kurzfassung vgl. S. M11)

S. 2540

### ENTSCHEIDUNGEN

Insolvenzrecht

#### **Erlöschen des Girovertrags durch Insolvenzeröffnung: Keine konkludente Zustimmung zur Neugründung des Vertrags durch Handlungen der Bank ohne Kenntnis vom Insolvenzverfahren**

BGH, Urteil vom 16.09.2021 – IX ZR 213/20

DB1388912

S. 2544

Aktienrecht

#### **HV-Beschluss über genehmigtes Kapital: isolierte Anfechtung der Ermächtigung des Vorstands zum Bezugsrechtsausschluss**

OLG Nürnberg, Urteil vom 11.08.2021 – 12 U 1149/18

DB1388917

S. 2547

GmbH-Recht

#### **Anforderungen an Versicherung des Geschäftsführers gem. § 8 Abs. 3 GmbHG**

OLG Hamm, Beschluss vom 19.05.2021 – 27 W 31/21

DB1371557

S. 2554

## ARBEITSRECHT

### AUFSATZ

Arbeitsvertragsrecht/Kündigungsrecht/Betriebsübergang

#### **Rspr.-Übersicht zum Individualarbeitsrecht (Teil 2)**

RA/FAArbR Prof. Dr. Bernd Schiefer, Düsseldorf

DB1387206 (Kurzfassung vgl. S. M12)

S. 2555

### KOMPAKT

Urlaubsrecht

#### **Urlaubsabgeltungsansprüche können arbeitsvertraglichen Ausschlussfristen unterfallen – sofern diese wirksam sind**

RAin/FAinArbR Greta Luise Groffy / RAin Martina Dierks

DB1380029

S. 2562

Kündigungsrecht

#### **Gemeinsamer Betrieb und Maßregelungsverbot – zwei Klassiker aus dem Kündigungsschutzprozess**

RA/FAArbR Felix Römisch, München

DB1375092

S. 2563

Betriebsverfassungsrecht

#### **Drum prüfe, wer sich ewig bindet – Wahl eines unternehmenseinheitlichen Betriebsrats (§ 3 Abs. 3 BetrVG)**

RiArbG/Dipl.-Verww. (FH) Sönke Oltmanns, Neumünster

DB1378188

S. 2564

Mitbestimmungsrecht

#### **Ein Smiley auf dem Stimmzettel ist ein besonderes Merkmal**

RA/FAArbR Paul Schreiner, Essen

DB1375657

S. 2565

### ENTSCHEIDUNGEN

Gleichbehandlung/Öffentlicher Dienst

#### **Bestimmung eines Anforderungsprofils durch Festlegung einer Mindestnote**

BAG, Urteil vom 29.04.2021 – 8 AZR 279/20

DB1388323

S. 2566

10. November 2021

## Unternehmen in der Krise Das frühzeitige Erkennen von Krisenanzeichen

- Erkennen erster Krisenanzeichen
- Herleitung von Insolvenzgründen anhand finanzwirtschaftlicher Daten
- Insolvenzantragspflichten und Haftungsrisiken
- Krisenfrüherkennungssystem für Geschäftsführer und Beraterhaftung nach StaRUG
- Sanierung durch StaRUG, Eigenverwaltung und Schutzschirm

### VERANSTALTUNGSDETAILS

Termin:

10. November 2021 | 9.30 - 12.30 Uhr

Webinar

Preise:

Vorzugspreis für Abonnenten:  
69 € zzgl. MwSt.

Normalpreis:  
99 € zzgl. MwSt.

Information und Anmeldung unter: [evens.fachmedien.de/krise](https://evens.fachmedien.de/krise)

**Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht****In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift**

herausgegeben von

Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Jürgen Basedow

Dr. Andreas von Bonin

Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Claus-Wilhelm Canaris†

Prof. Dr. Susanne Kalss

Dr. Ulrich Karpenstein

Johannes Laitenberger

Prof. Dr. Katja Langenbucher

Dr. Luigi Malferrari

Prof. Dr. Dr. h. c. Ingolf Pernice

Prof. Dr. Dr. h. c. Uwe H. Schneider

Dr. Dominik Schnichels

Dr. Ulrich Soltész

Prof. Dr. Walter A. Stoffel

Prof. Dr. Stephan Wernicke

Prof. Dr. Ferdinand Wollenschläger

**Aus dem Inhalt**

- **Christian Wagner**  
Über Århus nach Luxemburg – Neue Rechtsbehelfsmöglichkeiten im Beihilferecht?  
(Gastkommentar) 817
- **Christian Armbrüster**  
Die jüngere Entwicklung des europäischen  
Privatversicherungsrechts bis Mitte 2021 – Teil 2 821
- **Wolfram Cremer**  
Kompetenzverteilung zwischen Rat und  
Kommission bei der Aushandlung internationaler  
Übereinkünfte der EU 828
- **Alexander Wellerdt**  
Legislativvorschlag für eine Verordnung zu  
Europäischen Green Bonds 834
- **Tamás Szabados**  
Die Auswirkungen des SEGRO-Urteils und das  
Problem der umgekehrten Diskriminierung vor  
dem ungarischen Verfassungsgericht 840
- 
- **BGH**  
Kartellrecht: Unzulässigkeit einer von  
Hotelbuchungsplattform verwendeten  
„engen Bestpreisklausel“  
(m. Anm. **Thomas Thiede**, S. 853) 844
- **EuGH**  
Verfahrensrecht: Klage eines Drittstaats auf  
Nichtigerklärung restriktiver Maßnahmen seitens  
der EU  
(m. Anm. **Jan Martin Hoffmann**, S. 861) 854
- **EuGH**  
Bank- und Kapitalmarktrecht: Prospekthaftungs-  
klage qualifizierter Anleger 862



C.H. BECK

**19/2021**

11. Oktober 2021

32. Jahrgang S. 817–864



# Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

European Journal of Business Law · Revue Européenne de Droit Économique

## EuZW 19/2021

11. Oktober · 32. Jahrgang 2021 · Seite 817–864



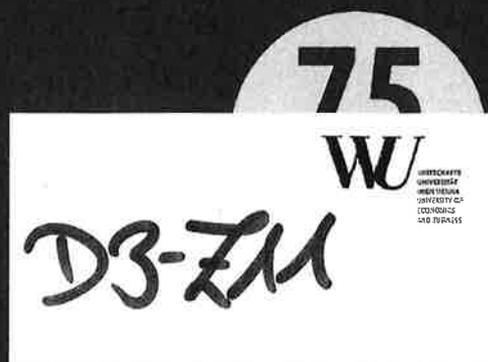
## Inhalt

<b>Gastkommentar</b>	<b>Christian Wagner</b> Über Århus nach Luxemburg – Neue Rechtsbehelfsmöglichkeiten im Beihilferecht?	817
<b>Europa-Report</b>	Grundrechte, Arbeitsrecht, Steuerrecht, Brexit, Binnenmarkt, Gesellschaftsrecht	819
<b>Aufsätze und Berichte</b>	<b>Christian Armbrüster</b> Die jüngere Entwicklung des europäischen Privatversicherungsrechts bis Mitte 2021 – Teil 2	821
	<b>Wolfram Cremer</b> Kompetenzverteilung zwischen Rat und Kommission bei der Aushandlung internationaler Übereinkünfte der EU	828
	<b>Alexander Wellerdt</b> Legislativvorschlag für eine Verordnung zu Europäischen Green Bonds	834
<b>Zur Rechtsprechung</b>	<b>Tamás Szabados</b> Die Auswirkungen des SEGRO-Urteils und das Problem der umgekehrten Diskriminierung vor dem ungarischen Verfassungsgericht	840

## Rechtsprechung

BGH	18.05.2021 – KVR 54/20	Kartellrecht: Unzulässigkeit einer von Hotelbuchungsplattform verwendeten „engen Bestpreisklausel“ <b>(m. Anm. Thomas Thiede, S. 853)</b>	844
EuGH	22.06.2021 – C-872/19 P	Verfahrensrecht: Klage eines Drittstaats auf Nichtigklärung restriktiver Maßnahmen seitens der EU <b>(m. Anm. Jan Martin Hoffmann, S. 861)</b>	854
EuGH	03.06.2021 – C-910/19	Bank- und Kapitalmarktrecht: Prospekthaftungsklage qualifizierter Anleger	862

# Betriebs Berater



42 | 2021

Gewerbesteuerkürzung ... Datenlizenzen ... Whistleblowing ... Betriebsratsfähigkeit ... Recht ... 18.10.2021 | 76. Jg. Seiten 2433–2496

## DIE ERSTE SEITE

**Michael H. Kramarsch**

Wird die Wallstreet grün?

## WIRTSCHAFTSRECHT

**Prof. Dr. Tobias Lettl**

BB-Rechtsprechungsreport zum Wettbewerbsrecht 2020/2021 | 2435

**Prof. Dr. Barbara Grunewald**

Schadensersatzansprüche der Anspruchsinhaber bei Musterfeststellungsklagen und mit Erfolgshonoraren vergüteten Inkassodienstleistungen | 2442

## STEUERRECHT

**Dr. Dominik Thomer**, RA/StB, **Holger Hölkemeier**, RA/StB, und **Nicole Lucks**, RAin

Anwendung der erweiterten Gewerbesteuerkürzung auf Grundstücksunternehmen bei Veräußerung einer vermieteten Immobilie mitsamt mitvermieteter Betriebsvorrichtungen aufgrund der Neuregelung des § 9 Nr. 1 S. 3 GewStG | 2455

**Yannik Badde**, StB

Zur ertragsteuerlichen Beurteilung von Datenlizenzen | 2460

## BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

Dipl.-Kfm. **Markus Brinkmann**, CFE, und

Dipl.- Betriebsw. (FH), Dipl.-Wirtschaftsjurist (FSH) **Alexandra Blank**, CFE

Umsetzungspflichten für Unternehmen aus der EU-Whistleblowing-Richtlinie | 2475

## ARBEITSRECHT

**Dominik Gallini**, RA/FAArbR, und **Martin Koller-van Delden**, LL.M., Maître en Droit, RA/FAArbR

Betriebsratsfähigkeit (un)selbstständiger Zweigniederlassungen ausländischer Gesellschaften | 2484

# Wirtschaftsrecht

## Die Woche im Blick

### Entscheidungen

**EuGH:** Haftung der Tochtergesellschaft für Wettbewerbsverstoß der Muttergesellschaft bei wirtschaftlicher Einheit – Sumal (6.10.2021 – C 882/19)

**BGH:** Musterfeststellungsverfahren – Zinsanpassungsklausel in Prämiensparverträgen unwirksam (6.10.2021 – XI ZR 234/20)

**BGH:** Vergütung des Insolvenzverwalters in Insolvenzverfahren über das Vermögen juristischer Personen (22.7.2021 – IX ZB 4/21)

**BGH:** AGB-Kontrolle einer Patienteninformation (2.9.2021 – III ZR 63/20)

**BGH:** Pflicht des Rechtsanwalts zur Beratung des Mandanten über die Erfolgsaussichten einer beabsichtigten Rechtsverfolgung (16.9.2021 – IX ZR 165/19)

**OLG Karlsruhe:** Anwendbarkeit der Regelungen über Versicherungsvertreter oder -makler auf Internetvermittler und Betreiber von Vergleichsportalen (22.9.2021 – 6 U 82/20)

### Verwaltung

**EU-Kommission:** Bewertung des Verhaltenskodex für die Bekämpfung illegaler Hassrede im Internet veröffentlicht

**BKartA:** Neue Leitlinien zum Kronzeugenprogramm und zur Bußgeldzumessung

### Aufsätze

**Prof. Dr. Tobias Lettl**

#### BB-Rechtsprechungsreport zum Wettbewerbsrecht 2020/2021

Anknüpfend an den BB-Rechtsprechungsreport zum Wettbewerbsrecht 2019/2020, BB 2020, 2375 ff., gibt der Autor in diesem Beitrag eine Übersicht über die Entwicklung der Rechtsprechung von EuGH und BGH zum Wettbewerbsrecht (Lauterkeitsrecht) im vergangenen Jahr.

**Prof. Dr. Barbara Grunewald**

#### Schadensersatzansprüche der Anspruchsinhaber bei Musterfeststellungsklagen und mit Erfolgshonoraren vergüteten Inkassodienstleistungen

Gerade Inhaber kleiner Forderungen scheuen oftmals die Durchsetzung ihrer Ansprüche. Sie suchen daher nach Wegen, mit Hilfe Dritter mit möglichst geringen Risiken ihre Forderungen zumindest teilweise zu realisieren. Damit stellt sich die Frage, welche Rechte ihnen zustehen, wenn die eingeschalteten Dritten ihren Pflichten nicht nachkommen.

### Entscheidungen

**OLG Düsseldorf:** Positive Fortbestehensprognose bei einem Start-Up Unternehmen aufgrund in Aussicht gestellter Zahlungen durch einen Investor (20.7.2021 – 12 W 7/21)

**OLG München:** Nach Brexit – kein Fortbestand der Parteifähigkeit einer britischen Limited (5.8.2021 – 29 U 2411/21 Kart – dazu BB-Kommentar von

**Prof. Dr. Sabine Otte-Gräbener, LL.M.**)

**LG Duisburg:** Kündigung eines Prämiensparvertrags (21.6.2021 – 7 S 27/21 – dazu BB-Kommentar von

**Prof. Dr. Hervé Edelmann, RA**)

### Neuerscheinung Buch

**Omlor/Link**

#### Kryptowährungen und Token

1. Auflage 2021, Handbuch, 1.072 S., geb., € 189,-

ISBN: 978-3-8005-1739-8/ Infos unter: shop.ruw.de/17398

# Steuerrecht

2433

## Die Woche im Blick

### Entscheidungen

**EuGH:** Vorlage zur Vorabentscheidung – Art. 63 AEUV – Freier Kapitalverkehr – Richtlinie (EU) 2015/849 – Bekämpfung von Steuerhinterziehung und -umgehung (6.10.2021 – C-544/19)

**BFH:** Haftung bei Forderungsabtretung (22.6.2021 – V R 16/20)

**BFH:** Zuteilung von Aktien im Rahmen eines ausländischen „Spin-Off“ – ertragsteuerliche Folgen für den inländischen Privatanleger (1.7.2021 – VIII R 15/20)

### Aufsätze

**Dr. Dominik Thomer, RA/StB, Holger Hölkemeier, RA/StB, und Nicole Lucks, RAin**

#### Anwendung der erweiterten Gewerbesteuerkürzung auf Grundstücksunternehmen bei Veräußerung einer vermieteten Immobilie mitsamt mitvermieteter Betriebsvorrichtungen aufgrund der Neuregelung des § 9 Nr. 1 S. 3 GewStG

Das vor Kurzem in Kraft getretene Fondsstandortgesetz (FoStoG) enthält neben Regelungen zur Förderung und Stabilisierung von Fondsstrukturen auch bedeutende Änderungen des Gewerbesteuerergesetzes, die für die Immobiliensteuerpraxis von hoher Relevanz sind. Der Gesetzgeber hat den Katalog der begünstigten Nebentätigkeiten in § 9 Nr. 1 S. 2 GewStG um eine Reihe weiterer unschädlicher Nebentätigkeiten teilweise in § 9 Nr. 1 S. 3 lit. a)–c) GewStG erweitert. Die Verfasser sind der Ansicht, dass auch im Fall bzgl. eines eventuellen Veräußerungsgewinns der Immobilie die erweiterte Gewerbesteuerkürzung für Grundstücksunternehmen anwendbar ist.

2435

**Gewerbesteuerkürzung**

2455

**Datenlizenzen**

**Yannik Badde, StB**

#### Zur ertragsteuerlichen Beurteilung von Datenlizenzen

Datenlizenzverträge (Data Licence Agreements) gewinnen in der Praxis zunehmend an Bedeutung. Gegenstand der „Datenlizenzierung“ ist hierbei regelmäßig die Bereitstellung, Aktualisierung und/oder der Handel mit Daten, wie bspw. Firmendaten, Marktdaten oder Geodaten. Die vertraglichen Ausgestaltungen von Datenlizenzverträgen sind vielfältig und umfassen bspw. den einmaligen Kauf von Daten (z.B. Kauf von extern erhobenen Marktdaten), die Ergänzung und stetige Aktualisierung eigener Datenbestände (z.B. Anreicherung eigener Kundendaten um extern erhobene Kaufkraftdaten), die laufende Zurverfügungstellung/Aktualisierung anwendungsbezogener Daten (z.B. Verwendung von aktuellen Kartierungen und Verkehrsinformationen in Software) oder die Einbindung von Datenbanken in Unternehmensanwendungen (bspw. Wirtschaftsdatenbanken). Auch die im Rahmen von Datenlizenzverträgen eingeräumten Rechte an den zugrundeliegenden Daten (Vervielfältigungs-, Verbreitungs-, Änderungsrechte) und die zu leistenden Lizenzgebühren (fix oder volumenabhängig) variieren in der Praxis.

2442

2460

2444

2447

2450

### Entscheidungen

**BFH:** Verfassungsrechtlich zulässige unechte Rückwirkung durch §§ 15b, 20 Abs. 2b S. 1 EStG i.V.m. § 52 Abs. 37d EStG i.d.F. des JStG 2007 (25.3.2021 – VIII R 16/18)

**BFH:** Erbschaft- und Schenkungsteuer: Begünstigung von Grundstücken im Betriebsvermögen bei Nutzungsüberlassung an Dritte (23.2.2021 – II R 26/18)

2462

2468

## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

2473

#### Rechnungslegung

**EFRAG:** Stellungnahme zu ED/2021/08

**EFRAG:** Stellungnahme zu der Agendakonsultation

**EFRAG:** Stellungnahme zu DP/2020/2

**DRSC:** Quartalsbericht Q3/2021

**DRSC:** 107. Sitzung IFRS-Fachausschuss – Tagesordnung

#### Wirtschaftsprüfung

**IDW:** IDW PS 208 (08.2021) zu Joint Audit verabschiedet

**IDW:** IDW PS 870 (08.2021) zur formellen Prüfung des Vergütungsberichts

**IDW:** Stellungnahme zur Anpassung des IESBA Code of Ethics

**IDW:** Schreiben an das BMJV zu Unklarheiten bezüglich des persönlichen Anwendungsbereichs des § 6 Telekommunikationsgesetz n.F.

#### Betriebswirtschaft

**KfW:** Jeder zweite Mittelständler derzeit von Lieferengpässen betroffen

**KfW:** Langsamere Globalisierung erfordert Anpassung der Wachstumsstrategien deutscher Unternehmen

### Aufsatz

#### Whistleblowing

2475

Dipl.-Kfm. **Markus Brinkmann**, CFE, und Dipl.-Betriebsw. (FH), Dipl.-Wirtschaftsjurist (FSH) **Alexandra Blank**, CFE

#### Umsetzungspflichten für Unternehmen aus der EU-Whistleblowing-Richtlinie

In den letzten Jahren ist der Begriff des Whistleblowing immer weiter in den Fokus der Öffentlichkeit gerückt. Durch Hinweise von Whistleblowern, bspw. im Zusammenhang mit Wirecard oder den Panama Papers, wurden der Einfluss, die Bedeutung, aber auch die Auswirkungen, welche Whistleblowing mit sich bringen können, deutlich. Whistleblower können einen entscheidenden Beitrag für die Gesellschaft und Unternehmen zur Aufklärung von Compliance-Verstößen und somit zur Aufklärung und Prävention von Vermögens- und Reputationsschäden leisten. Der Schutz von Whistleblowern ist hierbei ein entscheidender Faktor zur Effektivitätssteigerung von Hinweisgebersystemen, insbesondere um eine ausreichende Anzahl an Hinweisen zu erzielen. Vor diesem Hintergrund hat die EU mit der Richtlinie 2019/1937 den Startschuss zu einem verbesserten Whistleblower-Schutz in den Mitgliedstaaten der EU gegeben. Bis zum 17.12.2021 hat die deutsche Bundesregierung noch Zeit, die Richtlinie in nationales Recht umzusetzen. Vor diesem Hintergrund besteht bei den Unternehmen unmittelbarer Handlungsbedarf, sich mit dem Hinweisgeberschutz zu befassen und entsprechende Maßnahmen zu implementieren. Im nachfolgenden Beitrag werden die Anforderungen an ein Hinweisgebersystem mit Blick auf die Umsetzung der EU-Richtlinie und allgemeine Best Practices vorgestellt.

### Entscheidungen

**BFH:** Zum Geltungsbereich der Korrekturvorschrift des § 7g Abs. 3 EStG 2480

(25.3.2021 – VIII R 45/18 – dazu BB-Kommentar von **Christian Münch**, RA/StB/FAStR)

**BFH:** Verträge zur Dauergrabpflege durch eine Friedhofsgärtnerei – Bilanzierung selbst begründeter und übernommener Verpflichtungen – Divergenz 2481

(7.4.2021 – XI B 53/20 – dazu BB-Kommentar von **Stephan Abele**, RA/StB)

**FG Münster:** Verschmelzung einer KG auf GmbH führt zu Einbringungsgewinn 2482

(19.5.2020 – 13 K 571/16 G, F – dazu BB-Kommentar von **Carina Park**, RAIn/StBin)

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BAG:** Urlaubsabgeltungsanspruch – vertragliche Ausschlussfristen (9.3.2021 – 9 AZR 323/21)

**BAG:** Betriebliche Altersversorgung – Anrechnung anderweitiger Bezüge – Ausgleichszahlung (13.7.2021 – 3 AZR 349/20)

**BAG:** Schadensersatz – Ersatz von Anwaltskosten – Ermittlungen durch eine spezialisierte Anwaltskanzlei – Verdacht einer erheblichen Verfehlung des Arbeitnehmers – kein Ausschluss nach § 12a ArbGG (29.4.2021 – 8 AZR 276/20)

### Aufsatz

#### Betriebsratsfähigkeit

2484

**Dominik Gallini**, RA/FAArBR, und

**Martin Koller-van Delden**, LL.M., Maître en Droit, RA/FAArBR

#### Betriebsratsfähigkeit (un-)selbstständiger

#### Zweigniederlassungen ausländischer Gesellschaften

Die Anzahl ausländischer Gesellschaften, die in Deutschland Arbeitsstätten errichten, nimmt stetig zu. Mit dieser Entwicklung einher gehen aus betriebsverfassungsrechtlicher Sicht für die arbeitsrechtlichen Berater der Gesellschaften Fragen zu der Anwendbarkeit des BetrVG auf ebensolche Arbeitsstätten bzw. zu ihrer Betriebsratsfähigkeit. Besonderheiten können sich ergeben bei Arbeitsstätten ausländischer Gesellschaften, die innerhalb Deutschlands in Grenznähe errichtet werden. Auch die Errichtung von Gesamtbetriebsräten kann ein Thema werden, wenn ausländische Gesellschaften mehrere Arbeitsstätten innerhalb Deutschlands errichtet haben. Diese und weitere Fragen behandelt dieser Beitrag anhand praxisnaher Fallkonstellationen.

### Entscheidung

**BAG:** Wahl freizustellender Betriebsratsmitglieder – Teilfreistellungen 2491

(24.3.2021 – 7 ABR 6/20 – dazu BB-Kommentar von

**Claudia Vey**, RAIn)



Fortbildungszertifikat nach § 15 FAO

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



### Neuerscheinung Buch

**Rolf-Dieter Mönning**

**KRISENFÄLLE – Insolvenzen hautnah**

Juristischer Erfahrungsbericht (Faction)

1. Auflage 2021, 340 S., Broschur, € 29,90

ISBN: 978-3-8005-1787-9/ Infos unter: [shop.ruw.de/17879](http://shop.ruw.de/17879)

### Die Erste Seite

**Michael H. Kramarsch**

**Wird die Wallstreet grün?**

**Impressum/Vorschau**

I

VIII

DS-Z41

# StuB

20

22.10.2021

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

► **NWB Livefeed**  
Tagesaktuelle Nachrichten  
und mehr:  
<https://livefeed.nwb.de>

## STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 797 **Der steuerfreie Sanierungsgewinn nach § 3a EStG**  
StB Pascal Streit und StB Dr. Michael Hoheisel
- 804 **Aktuelles zum häuslichen Arbeitszimmer und zur Homeoffice-Pauschale**  
StB Michael Seifert
- 809 **Umsatzsteuer bei Co-Working und anderen modernen Büroangeboten**  
StB Robert C. Prätzler und Dipl.-Volkswirtin Reglindis Müller-Adams
- 816 **Fortführungsprognose im Rahmen der Überschuldungsprüfung bei Start-ups**  
WP/StB Prof. Dr. Christian Zwirner und Gregor Zimny, CVA
- 818 **Zum Beschluss des BVerfG betreffend die Vollverzinsung**  
Dr. Sebastian Schmidt, Tim Niklas Roth und Dr. Sinja Kollmann

## PRAXISFÄLLE

- 823 **Bilanzierung der Förderung nach Forschungszulagengesetz**  
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

## AKTUELL BERATEN

- 824 **Das richtige Timing bei der unentgeltlichen Übertragung von Mitunternehmeranteilen**  
vBP/StB Prof. Dr. Hans Ott

## KURZNACHRICHTEN

- 826 **Anwendungsschreiben zu § 7b EStG geändert**
- 826 **Schadensersatz wegen Prospekthaftung bei Beteiligung an einer gewerblich tätigen Fonds-KG unterliegt der Einkommensteuer**
- 827 **Insolvenzbedingter Ausfall einer privaten Darlehensforderung als Verlust bei den Einkünften aus Kapitalvermögen**
- 828 **Entwurf eines BMF-Schreibens zu § 1a KStG**

## HERAUSGEBER:

WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

# StuB

## STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 797 **Der steuerfreie Sanierungsgewinn nach § 3a EStG**  
Voraussetzungen und Praxisprobleme  
StB Pascal Streit und StB Dr. Michael Hoheisel
- 804 **Aktuelles zum häuslichen Arbeitszimmer und zur Homeoffice-Pauschale**  
Erste Verwaltungsanweisungen liegen vor  
StB Michael Seifert
- 809 **Umsatzsteuer bei Co-Working und anderen modernen Büroangeboten**  
Vorliegen von Vermietungsleistungen und mögliche Steuerbefreiungen  
StB Robert C. Prätzler und Dipl.-Volkswirtin Reglindis Müller-Adams
- 816 **Fortführungsprognose im Rahmen der Überschuldungsprüfung bei Start-ups**  
Anmerkungen zum Beschluss des OLG Düsseldorf vom 20.7.2021 - 12 W 7/21  
WP/StB Prof. Dr. Christian Zwirner und Gregor Zimny, CVA
- 818 **Zum Beschluss des BVerfG betreffend die Vollverzinsung**  
Anmerkungen zum BVerfG-Beschluss vom 8.7.2021 - 1 BvR 2237/13, 1 BvR 2422/17  
Dr. Sebastian Schmidt, Tim Niklas Roth und Dr. Sinja Kollmann

## PRAXISFÄLLE

- 823 **Bilanzierung der Förderung nach Forschungszulagengesetz**  
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

## AKTUELL BERATEN

- 824 **Das richtige Timing bei der unentgeltlichen Übertragung von Mitunternehmeranteilen**  
vBP/StB Prof. Dr. Hans Ott

## KURZNACHRICHTEN

- 826 Anwendungsschreiben zu § 7b EStG geändert
- 826 Schadensersatz wegen Prospekthaftung bei Beteiligung an einer gewerblich tätigen Fonds-KG unterliegt der Einkommensteuer
- 827 Keine begünstigte Handwerkerleistung für die Erschließung einer öffentlichen Straße
- 827 Insolvenzbedingter Ausfall einer privaten Darlehensforderung als Verlust bei den Einkünften aus Kapitalvermögen
- 827 Übertragung kindbedingter Freibeträge; Familienleistungsausgleich beim Eingreifen von Steuerermäßigungsvorschriften; Günstigerprüfung
- 828 Kindergeld: Nordteil der Insel Zypern kein Mitgliedstaat i. S. des § 63 Abs. 1 Satz 6 EStG
- 828 Reisekosten bei betrieblich veranlassten Auslandsreisen ab 1.1.2021
- 828 Entwurf eines BMF-Schreibens zu § 1a KStG
- 829 Anwendung des § 13b UStG bei Organschaften
- 829 Steuerbefreiung der Umsätze nach § 4 Nr. 3 Buchst. a UStG
- 830 Vorsteuerabzug für Dachreparatur mit der Installation einer PV-Anlage
- 830 Durchschnittssatzbesteuerung bei Dienstleistungen im Rahmen eines land- und forstwirtschaftlichen Betriebs
- 831 Behandlung von Abmahnungen bei Urheberrechtsverletzungen
- 832 Einordnung einer US-amerikanischen LLC als Personen- oder Kapitalgesellschaft
- 832 BMF zur Zins-Entscheidung des BVerfG
- 832 Unterbrechung eines Adv-Verfahrens wegen Insolvenzeröffnung
- VII Service/Impressum

 Literatur

 Audio

 Experten-Blog

 Video

**Herausgeber:**

Prof. Dr. Wolfgang Lütke, 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**



**Florian Harig/Moritz Stamme**

Aktiengesetz und COVMG als Vorbild für  
die elektronische Abstimmung über den  
Restrukturierungsplan S. 2105

**Dietmar Schulz**

Verdacht auf nachrangige Anleihegläubiger –  
Nachforschungspflichten des Insolvenz-  
verwalters S. 2110

**Nikolai Weber**

Umsatzsteuerliche Organschaft bei Anordnung  
der vorläufigen Eigenverwaltung und über-  
schießende Tendenz in § 5 Abs. 1 COVInsAG S. 2115

*BGH, 29. 7. 2021*

Zur Unwirksamkeit der AGB eines sozialen  
Netzwerks über Kontensperrung S. 2127

*BFH, 1. 7. 2021*

Insolvenzbedingter Ausfall einer privaten  
Darlehensforderung als Verlust bei den  
Einkünften aus Kapitalvermögen S. 2140

*BAG, 24. 6. 2021*

Gesetzlicher Mindestlohn für entsandte aus-  
ländische Pflegekräfte in Privathaushalten S. 2145

*OLG Düsseldorf, 19. 1. 2021*

Vollstreckung eines Titels auf Übertragung  
von Kryptowerten im Wege der Ersatz-  
vornahme S. 2120





42. Jahrgang  
Heft 41  
15. Oktober 2021

*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 Kahlert  
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. Röhricht  
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

*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

**Inhaltsverzeichnis**

**ZIP-Aktuell**

EuGH: Haftung der Tochter- für Wettbewerbsverstoß der Muttergesellschaft .....	A 79	Nr. 268
BGH: Unwirksame Zinsänderungsklausel in Prämiensparverträgen .....	A 79	Nr. 269
BGH: Keine Erhöhung der Mindestvergütung aufgrund Gläubigeranzahl in Verfahren von juristischer Person .....	A 79	Nr. 270
OLG Braunschweig: Kein Anspruch von financialright gegen VW aus ausländischer Forderung .....	A 80	Nr. 271
OVG Münster: Verbandsklagebefugnis von Mietervereinen .....	A 80	Nr. 272

**Aufsätze**

<i>Florian Harig</i> <i>Moritz Stamme, Hannover</i>	Aktiengesetz und COVMG als Vorbild für die elektronische Abstimmung über den Restrukturierungsplan .....	2105
<i>Dietmar Schulz, München</i>	Verdacht auf nachrangige Anleihegläubiger – Nachforschungspflichten des Insolvenzverwalters .....	2110
<i>Nikolai Weber, Stuttgart</i>	Umsatzsteuerliche Organschaft bei Anordnung der vorläufigen Eigenverwaltung und überschießende Tendenz in § 5 Abs. 1 COVInsAG .....	2115

**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

- OLG 13. 8. 2021 – 24 U 270/20  
Frankfurt/M. Kein Anspruch des Darlehensnehmers auf Berechnung der Vorfälligkeits-  
entschädigung nach der Aktiv-Aktiv-Methode ..... 2118
- OLG 19. 1. 2021 – 7 W 44/20  
Düsseldorf **Vollstreckung eines auf Übertragung von Kryptowerten gerichteten  
Titels als vertretbare Handlung im Wege der Ersatzvornahme möglich ....** 2120

### Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

- BFH 17. 3. 2021 – IV R 20/18 Einkommensteuerpflichtigkeit des Schadensersatzanspruchs eines Mit-  
unternehmers wegen Prospekthaftung ..... 2121
- KG 11. 5. 2021 – 1 W 29/21 Kein Nachweis der Vertretungsmacht eines nicht im Handelsregister  
eingetragenen Liquidators gegenüber Grundbuchamt durch ein Jahr  
alten Bestellungsbeschluss ..... 2125

### Vertrags- und Haftungsrecht

- BGH 29. 7. 2021 – III ZR 179/20 + **Unwirksamkeit der AGB eines sozialen Netzwerks über Konten-  
sperrung bei Verstoß gegen Kommunikationsstandards ohne Vorab-  
information des Nutzers** ..... 2127
- BGH 24. 2. 2021 – VIII ZR 36/20 + Kein Widerrufsrecht des Verbrauchers als Leasingnehmer beim Kilometer-  
leasing (LS) ..... 2140

### Insolvenz- und Sanierungsrecht

- BFH 1. 7. 2021 – VIII R 28/18 + **Insolvenzbedingter Ausfall einer privaten Darlehensforderung  
als Verlust bei den Einkünften aus Kapitalvermögen bei Anzeige  
von Masseunzulänglichkeit** ..... 2140
- FG 12. 8. 2021 – 11 K 2335/19  
Düsseldorf GE, AO Durch Insolvenzplan begründeter Steueranspruch keine Insolvenz-  
forderung ..... 2142
- BGH 22. 7. 2021 – IX ZB 7/20 Unzulässigkeit zweier gleichzeitiger Restschuldbefreiungsverfahren (LS) ..... 2145
- BGH 15. 7. 2021 – IX ZB 33/20 Rücknahme eines Restschuldbefreiungsantrags nur mit Zustimmung  
des einen Versagungsantrag stellenden Gläubigers (LS) ..... 2145

### Arbeits- und Sozialrecht

- BAG 24. 6. 2021 – 5 AZR 505/20 + **Gesetzlicher Mindestlohn für entsandte ausländische Pflegekräfte  
in Privathaushalten** ..... 2145

**Herausgeber:**

Prof. Dr. Wolfgang Lücke, 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

**Christoph Thole**

Vertrauliche Restrukturierungsverfahren:  
Internationale Zuständigkeit, anwendbares  
Recht und Anerkennung S. 2153

**Daniel Otte**

Auswirkungen des MoPeG auf die anwaltliche  
Gestaltungs- und Beratungspraxis S. 2162

**Daniel Blazek/Frank-Rüdiger Scheffler**

Genossenschaften, unwirksame Raten-  
zahlungsvereinbarungen, Insolvenz S. 2170

*EuGH, 6. 10. 2021*

Haftung der Tochtergesellschaft für Wett-  
bewerbsverstoß der Muttergesellschaft S. 2194

*EuGH, 30. 9. 2021*

Verbrauchergerichtsstand trotz Umzugs  
des Verbrauchers ins Ausland S. 2201

*BGH, 22. 7. 2021*

Keine Erhöhung der Mindestvergütung  
entsprechend der Gläubigeranzahl in Insol-  
venzverfahren einer juristischen Person S. 2184

*OLG München, 5. 8. 2021*

Kein Fortbestand der Rechts- und Partei-  
fähigkeit einer britischen Limited trotz  
Verwaltungssitzes in Deutschland S. 2178

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



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

Mit EWIR 20/2021

**ottoschmidt**

42. Jahrgang / 22. Oktober 2021 / S. 2153–2204

42





42. Jahrgang  
Heft 42  
22. Oktober 2021

*Herausgeberbeirat:*

Prof. Dr. Holger Altmeppen  
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 Jacobs  
RA/StB Dr. Günter Kahlert  
Vors. Richter am BGH a. D. Prof. Dr. G. Kayser  
RA Dr. Bernd Klasmeyer  
Prof. Dr. Lars Klein  
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

*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

**Inhaltsverzeichnis**

**ZIP-Aktuell**

BGH zur Neubegründung eines durch Insolvenz erloschenen Girovertrags .....	A 81 Nr. 273
BGH zur Inhaltskontrolle von AGB eines Stromversorgers .....	A 81 Nr. 274
BAG: Kein Vergütungsanspruch wegen Annahmeverzug bei coronabedingter Betriebsschließung .....	A 81 Nr. 275
OLG Frankfurt/M.: EuGH-Vorlage zum Widerruf beim Kilometerleasing .....	A 82 Nr. 276
BMF: VO über verstärkte Sorgfaltspflichten beim Transfer von Kryptowerten .....	A 82 Nr. 277

**Aufsätze**

<i>Christoph Thole, Köln</i>	Vertrauliche Restrukturierungsverfahren: Internationale Zuständigkeit, anwendbares Recht und Anerkennung .....	2153
<i>Daniel Otte, Köln</i>	Auswirkungen des MoPeG auf die anwaltliche Gestaltungs- und Beratungspraxis .....	2162
<i>Daniel Blazek, Bielefeld</i> <i>Frank-Rüdiger Scheffler, Dresden</i>	Genossenschaften, unwirksame Ratenzahlungsvereinbarungen, Insolvenz ...	2170



**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

---

- EuGH 2. 9. 2021 – Rs C-337/20 Berufung des Bürgen eines Zahlungsdienstnutzers auf Haftung des Zahlungsdienstleisters für nicht autorisierte Zahlungsvorgänge („Circam“) . . . . . 2174

### Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

---

- OLG 5. 8. 2021 – 29 U 2411/21 **Kein Fortbestand der Rechts- und Parteifähigkeit einer britischen Limited trotz tatsächlichen Verwaltungssitzes in Deutschland** . . . . . 2178  
München Kart

- OLG 27. 4. 2021 – I-3 Wx 65/21 Löschung der Eintragung als Geschäftsführer durch Registergericht von Amts wegen bei Verurteilung wegen Betrugs zu Freiheitsstrafe von über einem Jahr . . . . . 2180  
Düsseldorf

### Vertrags- und Haftungsrecht

---

- BGH 22. 6. 2021 – VI ZR 353/20 Zur Erstattung vorgerichtlicher Rechtsanwaltskosten im Zusammenhang mit Schadensersatzklage im Dieselskandal . . . . . 2182

- BGH 27. 4. 2021 – VI ZR 812/20 Zur Schätzung der Gesamtleistung eines Kfz für die Berechnung der gezogenen Nutzungsvorteile . . . . . 2183

### Insolvenz- und Sanierungsrecht

---

- BGH 22. 7. 2021 – IX ZB 4/21 **Keine Erhöhung der Mindestvergütung allein entsprechend der Gläubigeranzahl in Insolvenzverfahren einer juristischen Person** . . . . . 2184

- LG 13. 7. 2021 – 6 O 17571/20 Zum Anwendungsbereich des COVInsAG im Rahmen der Kongruenzanfechtung . . . . . 2188  
München I

### Arbeits- und Sozialrecht

---

- BAG 29. 4. 2021 – 8 AZR 276/20 + Zum Anspruch des Arbeitgebers gegen Arbeitnehmer auf Ersatz der Kosten für Ermittlungen von Compliance-Verstößen durch spezialisierte Anwaltskanzlei . . . . . 2190

### Wettbewerbs- und Kartellrecht

---

- EuGH 6. 10. 2021 – Rs C-882/19 **Haftung der Tochtergesellschaft für Wettbewerbsverstoß der Muttergesellschaft („Sumal“)** . . . . . 2194

- EuGH 15. -6. 2021 – Rs C-645/19 Zu den Befugnissen einer nicht federführenden nationalen Aufsichtsbehörde bei grenzüberschreitender Datenverarbeitung („Facebook Ireland u. a.“) (LS) . . . . . 2200

- BGH 10. 2. 2021 – KZR 63/18 Keine unangemessene Benachteiligung durch Pauschalierungsklausel für Kartellschäden („Schienenkartell VI“) (LS) . . . . . 2200

### Verfahrens- und Vollstreckungsrecht

---

- EuGH 30. 9. 2021 – Rs C-296/20 **Verbrauchergerichtsstand trotz Umzugs des Verbrauchers ins Ausland nach Vertragsschluss („Commerzbank“)** . . . . . 2201

## Literatur

---

Simon Weiler, München

Scholz: GmbH-Gesetz, I. Band (§§ 1 – 34), II. Band (§§ 35 – 52), III. Band (§§ 53 – 88) . . . . . 2204

Praxis, Tests und Storys rund um Technik-Klassiker

Akkutechnik • Displays • Mobil-CPUs

## Vom Schlepptop zum Laptop

Der lange Weg zu modernen Notebooks

## Speicher von gestern

Daten retten von alten Medien

## Hardware restaurieren

Reparieren • aufhübschen • tunen

Wie der erste Mac entstand

OS/2 virtualisieren

Geschichte der Digitalkameras

Kopierschutzkapriolen bei Spielen

Das erste Netzwerk der c't-Redaktion

Zuse Z3, PDP-8, Enigma nachprogrammieren

## Ikone der Computergeschichte

Comuserve & AOL • BTX • Illegale Modems

## Die Flegeljahre des Internet

Spam • Frühe Suchmaschinen • Usenet • Onlinebanking



€ 6,90  
AT € 7,50 | LUX € 7,90  
CHF 10,90



## Titelthemen

### Vom Schlepptop zum Laptop

- 8 Notebooks** Aus Dynabook wird Ultrabook
- 16 Akkutechnik** Blei, Nickel, Lithium
- 18 Displays** Von Miniröhre zu 4K
- 20 Mobil-CPUs** Am Anfang war CMOS

### Die Fliegeljahre des Internet

- 24 Mailbox statt WWW** FidoNet, Z-Netz, UUCP
- 32 Internetvorzeit** Compuserve, BTX und AOL
- 36 Netzwerke** Der erste Router der Welt
- 42 Modems** Je verbotener, umso beliebter
- 44 Internet-Suche** Gopher, WAIS, Archie
- 50 Spam** Schädlich, nervig, unterhaltsam
- 56 Usenet** 40 Jahre Schwarzes Brett
- 58 Onlinebanking** Erfolg trotz verpasster Chancen

### Speicher von gestern

- 68 Alte Speichermedien** Disketten, Bänder & Co.
- 78 Datenrettung** Wie Profis alte Medien auslesen
- 80 Audiokassetten** Daten lesen und aufbereiten

### Hardware restaurieren

- 84 Retro-Ersatzteile** Fake-Chips aus China
- 94 Wider den Gilb** Kunststoffgehäuse restaurieren
- 98 Notebook von 1990** zum Laufen gebracht
- 102 Nadeldrucker** an aktuellen PCs betreiben

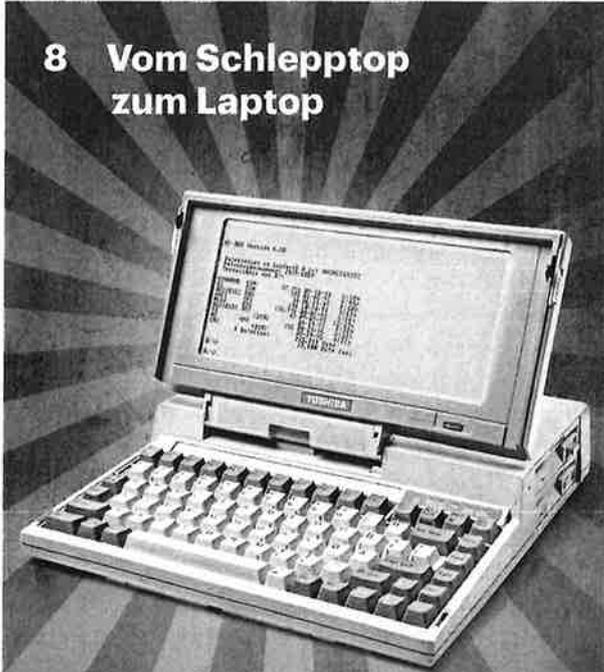
### Ikonen der Computergeschichte

- 108 Zuse Z3** Gleitkomma und mehr als 1 KBit Speicher
- 156 Enigma** Verschlüsselung selbst programmiert
- 168 PDP-8** Der erste Minicomputer

## Wissen

- 66 Web-Tipps** Videos, 90er-Websites, iPod, Atari
- 112 Geschichte der Digitalkameras**
- 146 MP3** Schlachten an vielen Fronten
- 152 Militärdrohne** Automatisierte Bildauswertung
- 182 3Dfx Voodoo** Die Kraft der zwei Grafikkarten
- 186 Buch** The Velocity of Money
- 186 Buch** Turing: Können Maschinen denken?
- 187 Buch** Neuauflage von Commodore 64 Exposed
- 187 Buch** Spieleklassiker nachprogrammieren

### 8 Vom Schlepptop zum Laptop



Mobile Rechner haben sich von schweren Klappern mit kurzen Laufzeiten zu leichten Langläufern gewandelt. Im Laufe der Entwicklung waren viele Zwischenschritte bei Akkus, Bildschirmen und Prozessoren nötig.

## Praxis

- 126 OS/2 virtualisieren
- 130 Windows-Spiele bequem per Skript starten
- 134 PATA-Festplatte durch Flash-Speicher ersetzen
- 164 Vektor- und Pixelgrafiken konvertieren

## Geschichten

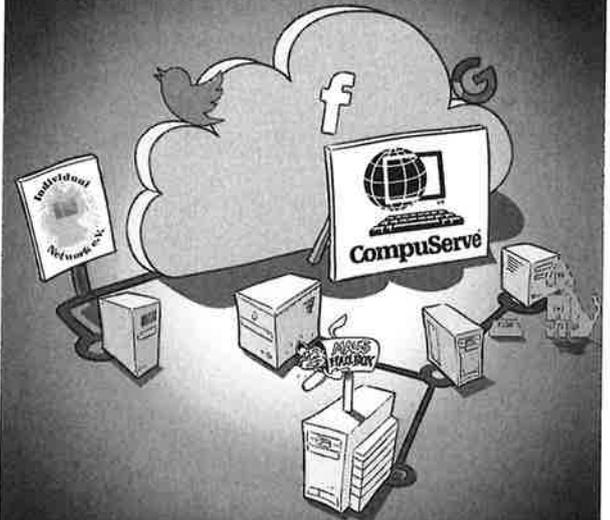
- 88 Kopierschutzkapriolen bei Spielen
- 120 Das erste Netzwerk der c't-Redaktion
- 138 Wie der erste Mac entstand
- 160 Computerzeitschriften Goldene Zeiten
- 166 WDR Computerclub Seiner Zeit voraus
- 176 Linux-Desktop KDE versus Gnome



## Immer in c't

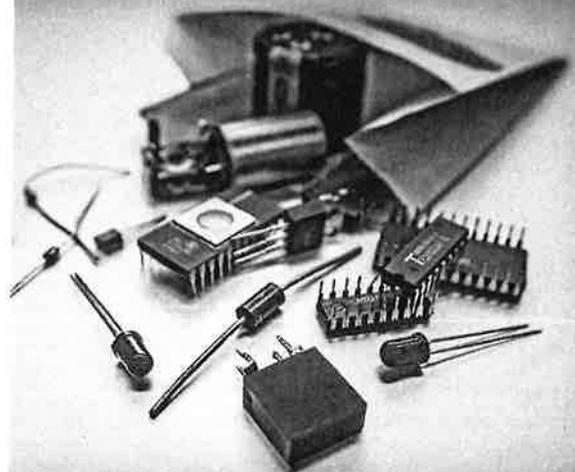
- 3 Standpunkt Geschichten, Spieltrieb und ein Krimi
- 6 Schlagseite
- 188 Story Little Pet Shop
- 193 Inserentenverzeichnis
- 194 Impressum

## 24 Die Flegeljahre des Internet



Außer immer schnelleren Zugängen haben neue Dienste die Entwicklung des Internet geprägt: Onlinebanking, Usenet, Suchmaschinen. Zu den Schattenseiten gehört bis heute übertrieben viel Spam.

## 84 Hardware restaurieren



Nadeldrucker rattern wieder, vergilbte Gehäuse erstrahlen in neuem Glanz, das 30 Jahre alte Notebook funktioniert wie am ersten Tag. Doch Vorsicht beim Kauf von Ersatzteilen: Da kommt viel Fake aus China.

# Hacking-Tools: Gefährlich und nützlich

Von Angreifern lernen: Tricks für den Alltag

IM  
TEST

- iPhone 13 von Mini bis Pro Max
- Intel NUC 11 Extreme mit Core i9
- Surface Go 3 mit Windows 11
- Samsung Galaxy Watch4 Classic

Taugt die Beratung im Laden?

## Monitor-Testkauf

Stand der Misere in Deutschland

## Pflichtfach Informatik

Automatische Leerung der Staubbehälter

## Test: Saubere Saugroboter

Raspi als Netzwerkvideorekorder

Schlauer routen mit SD-WAN

Komfortable Formulare in MS Word

Fritzbox: Portfreigaben, IPv6 & DynDNS-Namen

## Website-Schnellbau mit WordPress

Einrichtung, wichtige Optionen, die besten Themes und Plug-ins



€ 5,50

AT € 6,10 | LUX, BEL € 6,50

NL € 6,70 | IT, ES € 6,90

CHF 8,10 | DKK 60,00



## Titelthemen

### Hacking-Tools: Gefährlich und nützlich

- 16 **Problemlöser** Die Werkzeuge der Hacker
- 18 **Für jeden Tag** Nützliche Hacking-Werkzeuge
- 24 **Für Profis** Hacking-Tools für Fortgeschrittene
- 30 **Kali Linux** auf USB-Stick einrichten
- 170 **Recht** Unsicherheiten bei Hacking-Tools

### Website-Schnellbau mit WordPress

- 60 **WordPress** Was das CMS so einzigartig macht
- 62 **Erste Schritte** mit WordPress
- 68 **Themes** Was wichtig bei der Auswahl ist
- 72 **Plug-ins** bringen WordPress neue Funktionen bei

### Monitor-Testkauf

- 88 **Günstige Monitore** Im Elektronikmarkt gekauft

### Test: Saubere Saugroboter

- 144 **Saugroboter** mit Selbstreinigung

### Pflichtfach Informatik

- 136 **Informatik** Der lange Weg in den Schulalltag
- 140 **Interview** Warum Informatik Pflicht sein sollte
- 142 **Zahlen, Daten, Fakten** Informatische Bildung

## Aktuell

- 14 **Facebook** Ursachen und Folgen des Ausfalls
- 34 **Open-Source-Software** in Schleswig-Holstein
- 36 **Internet** Twitch reagiert auf Datenleck
- 37 **Cloud** Suse Rancher, Zertifikat für Profis
- 38 **Spyware** BND und BKA nutzen Pegasus
- 39 **Non-fungible Tokens** Betrug mit Evolved Apes
- 40 **Bit-Rauschen** Chipmangel ohne Ende
- 42 **Hardware** Radeon RX 6600, Windows 11
- 43 **Server & Storage** Kritis-Server, PCIe 6.0
- 44 **CO<sub>2</sub>-Emissionen** von Clouddiensten
- 45 **Embedded Systems** RISC-V-Board, Videomischer
- 46 **Netze** Robuste Hardware, NAS mit WireGuard
- 49 **Forschung** Nobelpreis für Klimaforscher
- 50 **Gesundheitswesen** Zögerliche Digitalisierung
- 51 **Sky Glass TV** Fernseher im Abo
- 52 **25 Jahre KDE** Plasma-Desktop 5.23
- 53 **Spiele** Fortsetzung von The Long Dark
- 54 **c't I/O** c't <webdev>, Newsletter, Sheriffstern
- 55 **vertrac't** Lösungen der Rätsel
- 56 **Web-Tipps** Schnelltippen, Traceroute, Glitches

## Test & Beratung

- 76 **Raspi-4-Gehäuse** Argon One M.2
- 76 **ATX-Netzteil** Seasonic Prime Fanless PX-500
- 77 **NAS mit Ryzen-CPU** QNAP TS-473A-8
- 78 **Apple-Tablet** iPad mini 6 mit 8-Zoll-Display
- 80 **20-TByte-SSD** Novachips Scalar-20T
- 80 **Kamera-Gimbal** DJI Ronin-SC
- 82 **Actionkamera** GoPro Hero 9
- 84 **Samsung Galaxy Watch4 Classic**
- 85 **APFS-Retter** Disk Drill 4.4 für macOS
- 86 **Kopfhörer** Audio-Technica ATH-M50xBT2
- 87 **Mini-ITX-Gehäuse** HYTE Revolt 3
- 96 **iPhone 13** von Mini bis Pro Max
- 100 **Nachhaltig: Fairphone 4**
- 104 **Surface Go 3** mit Windows 11
- 106 **3:2-Notebook** Huawei MateBook 14s
- 108 **E-Auto** Fiat 500 mit viel Konnektivität
- 110 **Intel NUC 11 Extreme** mit Core i9
- 118 **Breitband-Internet** Günstige Festnetztarife
- 122 **IPTV-Box** Sky Q über Internet
- 124 **Videostreaming** Drei Player und eine Soundbar
- 168 **Action-Abenteuerspiel** Kena - Bridge of Spirits
- 177 **Bücher** Computer elementar, Programmieren

### 16 Hacking-Tools: Gefährlich und nützlich



Hacken Sie sich selbst, bevor es jemand anderes tut: Mit den passenden Tools knacken Sie vergessene Passwörter, entschlüsseln Word-Dokumente, finden Sicherheitslücken in Ihrem Netz und retten verloren geglaubte Dateien.



## Wissen

- 144 **Rettungsdrohnen** Hilferufe orten per KI
- 148 **Fax ersetzen** durch Fritzbox und Webdienste

## Praxis

- 128 **Schlauer routen mit SD-WAN**
- 132 **SD-WAN** Routersteuerung mit FlexiWAN
- 150 **Fritzbox: Portfreigaben, IPv6 & DynDNS-Namen**
- 152 **Komfortable Formulare in MS Word**
- 156 **Netzwerkvideorekorder** Aufzeichnen per Raspi
- 162 **WireGuard unter Windows** ohne Admin-Rechte
- 164 **Text-Shells** Prompt maßschneidern

## Immer in c't

- 3 **Standpunkt** Denken statt suchen
- 8 **Leserforum**
- 13 **Schlagseite**
- 58 **Vorsicht, Kunde** Samsung zerlegt Smartphone
- 174 **Tipps & Tricks**
- 178 **FAQ** Shell-Helferlein
- 180 **Story** Clavis mundi
- 191 **Stellenmarkt**
- 192 **Inserentenverzeichnis**
- 193 **Impressum**
- 194 **Vorschau 24/2021**

## 60 Website-Schnellbau mit WordPress



Ein kleines Blog, eine Firmenwebsite oder ein ganzer Onlineshop – mit WordPress geht fast alles. Der Einstieg ist leicht und mit unseren Tipps finden Sie schnell geeignete Themes und nützliche Plug-ins.

### Frisch aus c't Nerdistan

- 48 **Covid-19** Forscher entwickeln erste Pille
- 88 **Verkäufer im Elektromarkt** Fachwissen abgeklopft
- 114 **Saugroboter** mit Selbstreinigung

### c't Hardcore

- 24 **Hacking-Werkzeuge** für Fortgeschrittene
- 150 **Fritzbox** Portfreigaben, IPv6 und DynDNS
- 164 **Text-Shells** Prompt maßschneidern