



Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

Herausgeber: Prof. Dr. Wolfgang Lücke, Leipzig · Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Hanns Prütting, Köln ·
Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Karsten Schmidt, Hamburg

zip-online.de

Gründungsherausgeber: RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

anInsFoG: Hier alle
IP-Beiträge und
mehr online lesen!



profitieren Sie von Ihrer
ONLINE-DATENBANK

Aufsätze >	Friedrich Graf von Westphalen – Schiedsvereinbarungen und Ausschluss der §§ 305–310 BGB, aber Aufrechterhalten der Geltung des § 242 BGB – was gilt?	245
	Carsten Jungmann – Die Konsequenzen einer erfolgreichen sofortigen Beschwerde gegen die Planbestätigungsentscheidung des Restrukturierungsgerichts	253
Rechtsprechung >	Kommunaler Zweckverband als Gemeindeverband i.S.v. § 489 Abs. 4 Satz 2 BGB (BGH v. 14.12.2021 – XI ZR 72/20)	258
	Beherrschungsidentität bei mittelbarer Beteiligung über Kapitalgesellschaft an Besitz-Personengesellschaft (Änderung der Rechtsprechung) (BFH v. 16.9.2021 – IV R 7/18)	262
	Zur Einstandspflicht von Betriebsschließungsversicherungen wegen coronabedingten Betriebsschließungen (BGH v. 26.1.2022 – IV ZR 144/21)	270
	Zur Vorauswahl von Insolvenzverwaltern nach dem „Hannoveraner Modell“ (BGH v. 13.1.2022 – IX AR (VZ) 1/20)	279
	Minderung des pfändbaren Arbeitseinkommens durch Entgeltumwandlung nach Pfändungs- und Überweisungsbeschluss (BAG v. 14.10.2021 – 8 AZR 96/20)	289

Mit
EWIR 3/2022



Zeitschrift für Wirtschaftsrecht



Herausgeber:

Prof. Dr. Wolfgang Lüke, Leipzig · Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Hanns Prütting, Köln ·
Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Karsten Schmidt, Hamburg

Gründungsherausgeber:

RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

Herausgeberbeirat:

Prof. Dr. Holger Altmeyden · Prof. Dr. Christian Armbrüster · Vors. Richter am BGH a.D. Prof. Dr. Alfred Bergmann
Prof. Dr. Georg Bitter · Prof. Dr. Moritz Brinkmann · Prof. Dr. Ulrich Ehrlicke · Prof. Dr. Horst Eidenmüller ·
Prof. Dr. Dr. h.c. Dr. h.c. Holger Fleischer · RA Dr. Burkard Göpfert · Vors. Richter am BGH a.D. Prof. Dr. Wulf 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. Godehard 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. Volker 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

Inhalt

zip-online.de

Aufsätze

Friedrich Graf von Westphalen – Schiedsvereinbarungen und Ausschluss der §§ 305–310 BGB, aber Aufrechterhalten der Geltung des § 242 BGB – was gilt?

Nach wie vor ist für nicht wenige Großunternehmen die strikte Rechtsprechung des BGH zu den Voraussetzungen eines Aushandelns nach § 305 Abs. 1 Satz 3 BGB sowie die strenge richterliche Inhaltskontrolle von AGB-Klauseln im unternehmerischen Verkehr nach den §§ 307, 310 BGB ein nur schwer zu ertragendes, nahezu tägliches Ärgernis. Gegenüber Zulieferanten hat nun eines dieser Großunternehmen eine Klausel entwickelt, die (wohl nicht verhandelbar) eine Schiedsvereinbarung vorformuliert, also unstreitig eine AGB i.S.v. § 305 Abs. 1 Satz 1 BGB bei Vertragsabschluss stellt. Der Kernpunkt dieser Klausel ist die Aussage: Die gesetzlichen Regeln der §§ 305–310 BGB werden ausdrücklich – trotz ihres weithin zwin-
genden Charakters – abbedungen. 245

Carsten Jungmann – Die Konsequenzen einer erfolgreichen sofortigen Beschwerde gegen die Planbestätigungsentscheidung des Re- strukturierungsgerichts

Bei der Ausgestaltung des restrukturierungsrechtlichen Planbestätigungsverfahrens hat der Gesetzgeber eine Reihe von Vorschriften aus der In-
solvenzordnung mehr oder weniger unverändert in das Unternehmensstabilisierungs- und -restrukturierungsgesetz übernommen. Das rächt sich
an Stellen, an denen Insolvenz- und Restrukturierungsrecht verfahrensrechtliche Unterschiede aufweisen. So liegen die Dinge bei § 66 StaRUG,
einer recht phantasielosen Kopie von § 253 InsO, die nicht hinreichend die von der EU-Restrukturierungsrichtlinie eröffneten Spielräume reflek-
tiert. 253

Inhalt

Rechtsprechung**Bank- und Kreditsicherungsrecht**

Kommunaler Zweckverband als Gemeindeverband i.S.v. § 489 Abs. 4 Satz 2 BGB

(BGH, Urt. v. 14.12.2021 – XI ZR 72/20) 258

Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

Beherrschungsidentität bei mittelbarer Beteiligung über Kapitalgesellschaft an Besitz-Personengesellschaft (Änderung der Rechtsprechung)

(BFH, Urt. v. 16.9.2021 – IV R 7/18) 262

Zum Inhalt der Versicherung des GmbH-Geschäftsführers über fehlende Bestellungshindernisse

(OLG Hamm, Beschl. v. 19.5.2021 – 27 W 31/21) 268

Vertrags- und Haftungsrecht

Zur Einstandspflicht von Betriebsschließungsversicherungen wegen coronabedingten Betriebsschließungen

(BGH, Urt. v. 26.1.2022 – IV ZR 144/21) 270

Kein sittenwidriges Verhalten der für einen Kfz-Hersteller handelnden Personen allein aufgrund des Inverkehrbringens eines Fahrzeugtyps mit temperaturabhängiger Steuerung des Emissionskontrollsystems (Thermofenster)

(BGH, Urt. v. 13.7.2021 – VI ZR 128/20) 276

Insolvenz- und Sanierungsrecht

Zur Vorauswahl von Insolvenzverwaltern nach dem „Hannoveraner Modell“

(BGH, Beschl. v. 13.1.2022 – IX AR (VZ) 1/20) 279

Keine Erhöhung der Berechnungsgrundlage für die Insolvenzverwaltervergütung durch den an Prozessfinanzierer abgetretenen Teil des erstrittenen Erlöses

(BGH, Beschl. v. 16.12.2021 – IX ZB 24/21) 284

Feststellungslast des Finanzamts für Zugehörigkeit eines Kfz zur Insolvenzmasse bei vom Verwalter bereits vorgenommenen verhältnismäßigen Ermittlungsmaßnahmen

(FG Berlin-Brandenburg, Urt. v. 22.6.2021 – 8 K 8232/19) ... 286

Arbeits- und Sozialrecht

Minderung des pfändbaren Arbeitseinkommens durch Entgeltumwandlung nach Pfändungs- und Überweisungsbeschluss

(BAG, Urt. v. 14.10.2021 – 8 AZR 96/20) 289

Zur Abgrenzung von Alt- und Neuzusagen bei Direktversicherungen zum Aufbau einer betrieblichen Altersversorgung

(BFH, Urt. v. 1.9.2021 – VI R 21/19 (Ls.)) 292

**Steuerrecht trifft Bilanzrecht
trifft Arbeitsrecht trifft Gesellschaftsrecht.
Otto Schmidt online**

**Steuern plus
Wirtschaft**

Neu!

Aktionsmodul

Über 80 Werke zu allen Steuerarten
und den wichtigsten Schnittstellen.

349 € pro Monat für 3 Nutzer
4 Wochen gratis nutzen!
otto-schmidt.de/akspw

Preisstand 1.1.2022 zzgl. MwSt.

Inhalt

ZIP Report

Aktuelle Rechtsprechung

EuGH: Internationale Zuständigkeit der Gerichte jedes EU-Mitgliedstaats, in dem eine verunglimpfende Äußerung im Internet abrufbar ist.....	R4
BGH: Bestellung eines besonderen Vertreters zur Geltendmachung von Ansprüchen wegen Pflichtverletzung des Geschäftsführers auch bei Inanspruchnahme einer beherrschten Gesellschaft.....	R4
BGH: Nutzung sozialer Netzwerke auch unter Pseudonym.....	R5
BFH: Steuerfreie Lohnzuschläge im Profisport.....	R5
OLG Frankfurt: Entschädigung für verpassten Flug wegen überlanger Wartezeit vor Sicherheitskontrolle.....	R5
Dokumentation	
BMF-Schreiben: Anwendungsfragen zu § 55 Abs. 4 InsO.....	R6

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.

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

RWS-Mitarbeiter-Webinar |GOI|

Mittwoch, 23. Februar 2022 von 9.30 bis 12.45 Uhr

PKoFoG kompakt: Änderungen beim P-Konto

Erste Erfahrungen mit der Reform
des Pfändungsschutzkontos



Die Themen

- Entstehung des Pfändungsschutzkontos (PKoFoG)
- Neustrukturierung des Kontopfändungsschutzrechtes in der ZPO
 - Einrichtung und Beendigung des P-Kontos, inkl. der gesetzlichen Pflicht, das P-Konto nur noch im Guthaben führen zu dürfen, § 850k ZPO
 - Möglichkeit des Pfändungsschutzes von Guthaben auf Gemeinschaftskonten, gem. § 850l ZPO
 - Erweitertes Aufrechnungs- und Verrechnungsverbot bei Zahlungskonten mit negativem Saldo, gem. § 901 ZPO
 - Erhöhung der Pfändungsfreigrenzen gem. § 850 c ZPO
 - Wirkungen des Pfändungsschutzkontos in §§ 899–903 ZPO
 - Möglichkeit der Ansparung von nicht verbrauchtem Guthaben auf dem P-Konto, § 899 Abs. 2 ZPO
 - Rolle der Vollstreckungsbehörden im Rahmen der Verwaltungsvollstreckung, § 910 ZPO
- Änderungen der InsO
- Bewertung der Neuerungen

Ihr Referent



Rechtsanwalt **Lutz G. Sudergat** ist Chefsyndikus und seit 2011 Direktor Marktfolge Kredit der Kreissparkasse Verden. Dort befasst er sich mit allen bank- und kreditrechtlichen Fragestellungen. Er ist ausgewiesener Bankrechtspraktiker und bereits viele Jahre Lehrbeauftragter verschiedener Sparkassenakademien sowie freier Dozent. Neben der rechtssicheren Drittschuldnerbearbeitung bildet die Vermittlung effizienter Bearbeitungsabläufe einen Schwerpunkt seiner Tätigkeit.

Teilnahmegebühr: € 274,50 zzgl. MwSt. (= brutto € 326,66)
inkl. Teilnehmerunterlagen und RWS-Skript 365 „Kontopfändung und P-Konto“
in 4., neu bearbeiteter Aufl. 2022 zum Download

VersR

D3-Z212



www.juris.de/versr

Zeitschrift für Versicherungsrecht, Haftungs- und Schadensrecht

Aus dem Inhalt

Seiten 201–268

Aufsätze

Florian Martin Genz — Deckung und Regress für Hotelkosten im Rahmen der Hausratversicherung

201

Niklas-Jens Biller-Bomhardt / Lea Fecher — Der Regress des Versicherers nach § 116 SGB X bei Reitbeteiligungen

211

Rechtsprechung

Belehrungsanforderung bei zwischen Antrag und Annahme erfolgter Anhebung der gesetzlichen Rücktrittsfrist von 14 Tagen auf 30 Tage (OLG Saarbrücken)

228

Kein Auskunftsanspruch nach Art. 15 DSGVO zur Verfolgung von Leistungsansprüchen (LG Detmold)

233

Beratungspflichten eines Versicherungsvertreters bei der Vermittlung einer Rürup-Rente (OLG Karlsruhe)

237

Voraussetzungen eines Auskunftsanspruchs nach § 84a Abs. 1 S. 1 AMG (OLG Frankfurt) m. Anm. Martin Alexander / Martin Lomb

240

Anforderungen an Sachvortrag des Patienten zum Entscheidungskonflikt nach unzureichender Alternativaufklärung (BGH)

245

Unvererblichkeit des Anspruchs auf Geldentschädigung wegen Verletzung des allgemeinen Persönlichkeitsrechts (BGH)

247

Ein im Rahmen einer Reitbeteiligung vereinbarter Haftungsausschluss ist auch gegenüber dem gesetzlichen Krankenversicherer wirksam (OLG Schleswig)

259

4

Versicherungsrecht



Inhalt

Lebensversicherung

Folgen des Widerspruchs gem. § 5a VVG a.F. gegen eine Änderungsvereinbarung in einer Lebensversicherung

(OLG Karlsruhe, Beschl. v. 8.10.2021 – 9 U 103/19) 227

Belehrungsanforderung bei zwischen Antrag und Annahme erfolgter Anhebung der gesetzlichen Rücktrittsfrist von 14 Tagen auf 30 Tage

(OLG Saarbrücken, Urt. v. 5.11.2021 – 5 U 32/21) 228

Krankheitskostenversicherung

Wirksamer Leistungsausschluss für Kinderwunschbehandlungen

(OLG Hamm, Beschl. v. 24.8.2021 – 20 U 225/21) 231

Kein Auskunftsanspruch nach Art. 15 DSGVO zur Verfolgung von Leistungsansprüchen

(LG Detmold, Urt. v. 26.10.2021 – 02 O 108/21) 233

Wohngebäudeversicherung

Kein Rohrbruch bei Herauslösen einer Verschlusskappe im Rohrsystem

(LG Trier, Urt. v. 5.10.2021 – 6 O 362/19) 235

Vertriebsrecht*Versicherungsvertreter*

Beratungspflichten eines Versicherungsvertreters bei der Vermittlung einer Rürup-Rente

(OLG Karlsruhe, Urt. v. 7.12.2021 – 9 U 97/19) 237

Haftungsrecht*Arzneimittelhaftung*

Voraussetzungen eines Auskunftsanspruchs nach § 84a Abs. 1 S. 1 AMG

(OLG Frankfurt, Urt. v. 19.8.2021 – 26 U 62/19)
m. Anm. Martin Alexander / Martin Lomb 240

Arzthaftung

Anforderungen an Sachvortrag des Patienten zum Entscheidungskonflikt nach unzureichender Alternativaufklärung

(BGH, Urt. v. 7.12.2021 – VI ZR 277/19) 245

Persönlichkeitsrecht

Unvererblichkeit des Anspruchs auf Geldentschädigung wegen Verletzung des allgemeinen Persönlichkeitsrechts

(BGH, Urt. v. 29.11.2021 – VI ZR 258/18) 247

Schadensberechnung

Unzulässigkeit einer Kombination fiktiver und konkreter Schadensberechnung

(BGH, Urt. v. 12.10.2021 – VI ZR 513/19) 250

Berechnung des Anspruchs auf Ersatz vorgerichtlicher Rechtsanwaltskosten in einem Dieselfall

(BGH, Urt. v. 2.11.2021 – VI ZR 731/20) 252

Sittenwidrige Schädigung

Keine sittenwidrige Schädigung des Dieselkäufers durch Einbau einer unzulässigen Abschaltvorrichtung in Form eines Thermofensters

(BGH, Urt. v. 16.9.2021 – VII ZR 190/20) 254

Tierhalterhaftung

Ein im Rahmen einer Reitbeteiligung vereinbarter Haftungsausschluss ist auch gegenüber dem gesetzlichen Krankenversicherer wirksam

(OLG Schleswig, Urt. v. 19.3.2021 – 17 U 142/20) 259

Prozessrecht*Beschwer*

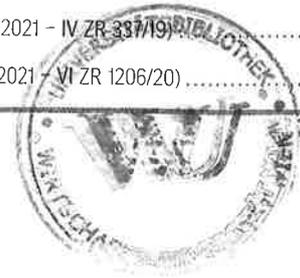
Keine Erhöhung der Rechtsmittelbeschwer durch erst in der Berufungsinstanz erhobene Widerklage

(BGH, Beschl. v. 9.11.2021 – VI ZB 45/21) 263

Inhalt

Rechtliches Gehör

Gehörsverstoß durch Überraschungsurteil	(BGH, Beschl. v. 10.3.2021 – IV ZR 337/19).....	264
Gehörsverstoß durch Nichtberücksichtigung eines erheblichen Beweisangebots	(BGH, Beschl. v. 11.5.2021 – VI ZR 1206/20).....	267



Neu! Podcast Autorengespräch



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

<https://bit.ly/3ykx8qm>



Jetzt Reinhören!

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 · Lfd. RegDir. Ralf Neumann · RA Prof. Dr. Jochem ReichertZwei, die zusammengehören:
ZEITSCHRIFTProfitieren Sie von Ihrer
ONLINE-DATENBANK

- Aufsätze >**
- Walter Böhringer / Robin Melchior** – Auswirkungen der Reform des Vormundschafts- und Betreuungsrechts und des DiRUG auf die notarielle Praxis bei Anmeldungen in Registersachen 177
- Vincent Stelzhammer** – Die virtuelle Versammlung im GmbH-Recht – Ist eine körperliche Zusammenkunft i.R.d. § 48 Abs. 1 GmbHG begrifflich notwendig? 187
- Philipp S. Weinmann** – Gebt der UG einen neuen Rechtsformzusatz! 191

- Rechtsprechung >**
- GmbH-Recht:** Keine Eintragung einer GmbH im Rahmen eines Ersteintragungsverfahrens bei Nichtzahlung des Gerichtskosten-vorschusses (KG, Beschl. v. 2.9.2021 – 22 W 66/21, rkr.)
m. Anm. Karsten Haase 195
- GmbH-Recht:** Zur eidesstattlichen Versicherung eines Geschäftsführers nach § 6 Abs. 2 Satz 2 Nr. 3 Buchst. e) GmbHG (OLG Düsseldorf, Beschl. v. 21.10.2021 – 3 Wx 182/21, rkr.) 198
- GmbH & Co. KG:** Haftung des Geschäftsführers einer geschäftsführenden Kommanditisten-GmbH gegenüber der GmbH & Co. KG (OLG Hamburg, Urte. v. 17.9.2021 – 11 U 71/20, nrkr.) 201
- Einkommensteuer:** Zufluss von Tantiemen bei beherrschenden Gesellschafter-Geschäftsführern (BFH, Urte. v. 12.7.2021 – VI R 3/19) 211
- Gewinnermittlung:** § 2a Abs. 1 Satz 1 Nr. 5 EStG umfasst nicht den Verlust der Einlage des stillen Gesellschafters (BFH, Urte. v. 9.6.2021 – I R 35/18) *m. Anm. Alexander Kratzsch* 213
- Kapitalertragsteuer:** Entlastung von Kapitalertragsteuer trotz Zwischenschaltung einer GbR (BFH, Beschl. v. 18.5.2021 – I R 77/17) 227
- Christoph Thole** – Neuerungen des IDW S 11 bei der Beurteilung von Insolvenzeröffnungsgründen R52

GmbHR im Blickpunkt

ottoschmidt





GmbHRundschau

Zeitschrift für Gesellschafts-, Unternehmens- und Steuerrecht



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. Diemar 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. Dettlef 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. Walter Böhringer / Robin Melchior – Auswirkungen der Reform des Vormundschafts- und Betreuungsrechts und des DiRUG auf die notarielle Praxis bei Anmeldungen in Registersachen – Zugleich Ergänzung und Aktualisierung „des Gustavus“, Handelsregisteranmeldungen, 10. Aufl. 2020

Die umfassende Tätigkeit des Gesetzgebers zum Ende der 19. Legislaturperiode ist der Anlass, den Praktikern in den Notariaten und bei den Registergerichten eine inhaltliche und verfahrensrechtliche Orientierung an die Hand zu geben. Der Beitrag beschreibt die konkreten Auswirkungen der Novellen im Vormundschafts- und Betreuungsrecht sowie der Umsetzung der Digitalisierungsrichtlinie auf dem Gebiet des Gesellschaftsrechts und bietet Muster mit konkreten Formulierungen an. Gleichzeitig stellt der Beitrag eine Ergänzung und Aktualisierung des „Gustavus, Handelsregisteranmeldungen, 10. Aufl. 2020“, dar.

Weiter wird ein Ausblick auf das Gesetz zur Modernisierung des Personengesellschaftsrechts (MoPeG) und das Gesetz zur Vereinheitlichung des Stiftungsrechts gegeben. 177

Vincent Stelzhammer – Die virtuelle Versammlung im GmbH-Recht – Ist eine körperliche Zusammenkunft i.R.d. § 48 Abs. 1 GmbHG begriffsnotwendig?

Die Gesellschafterversammlung ist ein wesentliches Institut des Gesellschaftsrechts, insbesondere des GmbH-Rechts. Versammeln bedeutet Zusammenkommen. Die SARS-CoV-2-Pandemie schränkt die körperlichen Versammlungsmöglichkeiten allerdings ein. Zugleich ermöglichen digitale Medien die Kommunikation auf Distanz. Der Beitrag fragt danach, ob ein virtuelles Zusammenkommen ausreichend für eine Versammlung i.S.d. § 48 Abs. 1 GmbHG ist. 187

Philipp S. Weinmann – Gebt der UG einen neuen Rechtsformzusatz! – Warum die UG (haftungsbeschränkt) einen anderen Rechtsformzusatz benötigt

Mit der Unternehmergeellschaft (UG) haftungsbeschränkt i.S.d. § 5a GmbHG hat der Gesetzgeber der GmbH „eine kleine Schwester geschenkt“. Hintergrund der Schaffung war es, die Gründung einer Kapitalgesellschaft zu erleichtern. Ein niedriges Mindestkapital sowie die Möglichkeit der Formulargründung sind die Aspekte, die die Gründung der „kleinen GmbH“ so attraktiv machen.

Alles andere als attraktiv und galant stellt sich hingegen der Rechtsformzusatz der UG dar. Er ist unnötig lang und weicht vom Rechtsformzusatz der GmbH ab.

Der Beitrag widmet sich daher der Frage, weshalb der Rechtsformzusatz der UG verfehlt ist und wie dieser stattdessen *de lege ferenda* aussehen sollte. 191



Erhalten Sie umfassende Informationen über die Beratung und Betreuung von familiengeführten Unternehmen auf den Kölner Tagen Familienunternehmen: www.otto-schmidt.de/koelner-tage-familienunternehmen

Inhalt

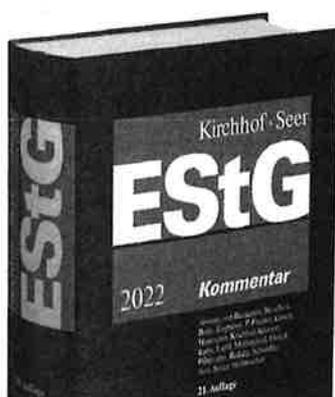
Rechtsprechung

Gesellschaftsrecht

GmbH-Recht: Keine Eintragung einer GmbH im Rahmen eines Ersteintragungsverfahrens bei Nichtzahlung des Gerichtskostenvorschusses	(KG, Beschl. v. 2.9.2021 – 22 W 66/21) <i>m. Anm. Karsten Haase</i>	195
GmbH-Recht: Zur eidesstattlichen Versicherung eines Geschäftsführers nach § 6 Abs. 2 Satz 2 Nr. 3 Buchst. e) GmbHG	(OLG Düsseldorf, Beschl. v. 21.10.2021 – 3 Wx 182/21)	198
GmbH & Co. KG: Haftung des Geschäftsführers einer geschäftsführenden Kommanditisten-GmbH gegenüber der GmbH & Co. KG	(OLG Hamburg, Urt. v. 17.9.2021 – 11 U 71/20)	201
GmbH-Recht: Zur materiell-rechtlichen Befugnis, Schadensersatzansprüche gegen aktuelle oder ehemalige Geschäftsführer geltend zu machen	(OLG Naumburg, Urt. v. 29.4.2021 – 2 U 91/20)	206

Steuerrecht

Einkommensteuer: Zufluss von Tantiemen bei beherrschenden Gesellschafter-Geschäftsführern	(BFH, Urt. v. 12.7.2021 – VI R 3/19)	211
Gewinnermittlung: § 2a Abs. 1 Satz 1 Nr. 5 EStG umfasst nicht den Verlust der Einlage des stillen Gesellschafters	(BFH, Urt. v. 9.6.2021 – I R 35/18) <i>m. Anm. Alexander Kratzsch</i>	213
DBA: Einkünftekorrekturen nach § 1 Abs. 1 AStG bei Teilwertabschreibungen auf unbesichert im Konzern begebenen Darlehensforderungen und bei Buchwertübertragung von Wirtschaftsgütern auf ausländische Tochtergesellschaften	(BFH, Urt. v. 9.6.2021 – I R 32/17)	216
Ertragsteuer: Beherrschungsidentität bei treuhänderischer Bindung der mehrheitlich an einer Besitzgesellschaft beteiligten Kommanditistin	(BFH, Urt. v. 20.5.2021 – IV R 31/19)	223
Gewerbsteuer: Keine gewerbsteuerrechtliche Hinzurechnung von Mietzinsen, die zu den Herstellungskosten unterjährig ausgeschiedenen Umlaufvermögens gehören	(BFH, Urt. v. 20.5.2021 – IV R 31/18 [Ls.])	227
Kapitalertragsteuer: Entlastung von Kapitalertragsteuer trotz Zwischenschaltung einer GbR	(BFH, Beschl. v. 18.5.2021 – I R 77/17)	227



Es lohnt sich, genau hinzusehen.

Die Neuauflage bietet eine Fülle lohnender und praxisnaher Lösungsansätze zu allen EStG-Änderungen. Darunter das 3. Corona-Steuerhilfe-Gesetz, das Fondsstandortgesetz mit der Steuerbegünstigung von Mitarbeiterbeteiligungen, das ATAD-Umsetzungsgesetz oder das KöMoG mit seinen einkommensteuerlichen Konsequenzen.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter otto-schmidt.de

Inhalt

Verwaltungsanweisungen

Abgabenordnung: Steuerliche Maßnahmen zur Förderung der Hilfe für von der Corona-Krise Betroffene; Verlängerung des zeitlichen Anwendungsbereichs der BMF-Schreiben IV C 4 - S 2223/19/10003:003, IV C 4 - S 0174/19/10002:008 und IV C 4 - S 2223/19/10003:006

(BMF, Schr. v. 15.12.2021 - IV C 4 - S 2223/19/10003:006 - DOK 2021/1258425) 230

Ertragsteuer: Rücklage für Ersatzbeschaffung (R 6.6 EStR); Vorübergehende Verlängerung der Reinvestitionsfristen

(BMF, Schr. v. 15.12.2021 - IV C 6 - S 2138/19/10002:003 - DOK 2021/1286489) 231

GmbHR Report**GmbHR im Blickpunkt**

Prof. Dr. Christoph Thole – Neuerungen des IDW S 11 bei der Beurteilung von Insolvenzeröffnungsgründen R52

Unternehmensrecht

BGH: Schnelle Löschungseintragung im Handelsregister (*Stephan Ulrich*) R54

BAFA: Anwendungshinweise zum Lieferkettensorgfaltspflichtengesetz (*Stephan Ulrich*) R54

Suder/Kallmorgen: Das geopolitische Risiko (*Stephan Ulrich*) R55

Steuer- & Bilanzrecht

BFH: Aufhebung einer Anrufungsauskunft gem. § 42e EStG (*Christian Levedag*) R55

BFH: Aufspaltungsbedingter Übertragungsgewinn ist der Organträgerin zuzurechnen (*Christian Levedag*) R56

BFH: Verdeckte Gewinnausschüttung bei Zuwendungen einer Kapitalgesellschaft an eine gemeinnützige Stiftung (*Christian Levedag*) R56

BMF: Umsatzsteuersatz für digitale Medien (*Jürgen Scholz*) R57

Oberste Finanzbehörden der Länder: Corona-Hilfen nun auch bei der Erbschaft- und Schenkungsteuer (*Tom Offerhaus*) R58

Arbeits- & Sozialrecht

BAG: Urlaubsberechnung bei Kurzarbeit (*Martin Pröpfer*) R58

BAG: Unklarheiten bei ausgeschlossener Witwen- und Witwerrente (*Martin Pröpfer*) R59

LAG Hamm: Versetzung wegen Nichttragens einer FFP2-Maske (*Martin Pröpfer*) R59

Europa-Praxis

Europäische Kommission: Leitlinien zur Richtlinie über unlautere Geschäftspraktiken veröffentlicht (*Jochen Clausnitzer*) R60

Wirtschafts-Praxis

Studie zum Thema Green Finance und Klimaneutralität (*Marianne Gajo*) R60

Steigende Preise auf dem Papiermarkt (*Marianne Gajo*) R62

Zeitschriftenspiegel

Gesellschaftsrecht R62

Steuerrecht R63

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.**

D3-Z95

AUS DEM INHALT

- | | | |
|-----------------------------|------------|--|
| Internetzugang | 85 | ANDREA HUBER
Das neue Recht auf Versorgung mit
Telekommunikationsdiensten |
| Endnutzerrechte | 87 | AXEL SODTALBERS
Die Vertragszusammenfassung im neuen
Telekommunikationsrecht |
| Online-Handel | 92 | FLORIAN GÜSTER / CHRISTINA BOOKE
Umsetzung der Warenkaufrichtlinie |
| Verwertungsrechte | 97 | HARALD FREY
Die Fortentwicklung der Plattformhaftung im
Urheberrecht durch den EuGH |
| Datensicherung | 103 | IRINI VASSILAKI
Heimliche Beschlagnahme von digital gespeicherten
Informationen |
| Kommunikationsnetzwerke | 106 | JAN CHRISTOPHER KALBHENN
Digitale Transformation des öffentlich-rechtlichen
Rundfunks |
| Äußerungen im Internet | 112 | EuGH: Veröffentlichung verunglimpfender
Kommentare über eine juristische Person im Internet
mAnm Mantz |
| Einwilligung | 117 | EuGH: Inbox-Werbung |
| Informationspflichten | 121 | ÖOGH: Gesamtpreisangabe bei TK-Verträgen |
| Audiovisuelle Mediendienste | 157 | VG Düsseldorf: Untersagung von Porno-Portalen in
EU-Mitgliedstaaten durch Landesmedienanstalten
mAnm Liesching |

www.mmr.de

2/2022

Seiten 85–168
25. Jahrgang · 15. Februar 2022
Verlag C.H.BECK München



twitter.com/MMRZeitschrift



de.linkedin.com/showcase/zeitschriftmmr



Internetzugang	Editorial 85 ANDREA HUBER Das neue Recht auf Versorgung mit Telekommunikationsdiensten
Endnutzerrechte	Beiträge 87 AXEL SODTALBERS Die Vertragszusammenfassung im neuen Telekommunikationsrecht. TKG-Novelle I: Neue Vorgaben für den Abschluss und die Wirksamkeit von Verträgen über TK-Dienstleistungen
Online-Handel	92 FLORIAN GÜSTER / CHRISTINA BOOKE Umsetzung der Warenkaufrichtlinie. Rechtssichere Implementierung vom negativer Beschaffenheitsverein- barung und Verjährungsverkürzung bei Gebrauchsgütern im Internet
Verwertungsrechte	97 HARALD FREY Die Fortentwicklung der Plattformhaftung im Urheberrecht durch den EuGH. Mögliche Auswirkungen auf das nationale Haftungssystem
Datensicherung	103 IRINI VASSILAKI Heimliche Beschlagnahme von digital gespeicherten Informationen. Auf dem Weg zu einer neuen Ermittlungsmaßnahme
Kommunikationsnetzwerke	106 JAN CHRISTOPHER KALBHENN Digitale Transformation des öffentlich-rechtlichen Rundfunks. Diskussionsentwurf zu Auftrag und Strukturoptimierung
Äußerungen im Internet	Rechtsprechung 112 EuGH: Veröffentlichung verunglimpfender Kommentare über eine juristische Person im Internet Urteil vom 21.12.2021 – C-251/20 – Gtflix Tv mAnm MANTZ
Zahlungsdienste	115 EuGH: Zeitlicher Geltungsbereich von § 270a BGB Urteil vom 2.12.2021 – C-484/20 – Vodafone Kabel Deutschland GmbH / Verbraucherzentrale Bundesverband e.V.
Einwilligung	117 EuGH: Inbox-Werbung Urteil vom 25.11.2021 – C-102/20 – StWL Städtische Werke Lauf a.d. Pegnitz
Informationspflichten	121 ÖOGH: Gesamtpreisangabe bei TK-Verträgen Urteil vom 28.9.2021 – 4 Ob 86/21g
Internetwerbung	123 BGH: Fehlerhafte Information auf Internetseite hinsichtlich des Verbraucher-Widerrufsrechts – Kurventreppenlift Urteil vom 20.10.2021 – I ZR 96/20
Suchmaschine	125 BGH: Öffentliche Zugänglichkeit auf FTP-Server – Diskontinuierliche Funkverbindung Urteil vom 13.7.2021 – X ZR 81/19
Elektronischer Rechtsverkehr	126 BGH: Sorgfaltspflichten beim Versand über das beA Beschluss vom 29.9.2021 – VII ZR 94/21
Verschulden	127 BGH: Eingang eines über das beA eingereichten elektronischen Dokuments Beschluss vom 11.5.2021 – VIII ZB 9/20

Herabsetzung	131 BGH: Anlass für namentliche Nennung eines Mitbewerbers auf Internetseite – Vorsicht Falle Urteil vom 6.5.2021 – I ZR 167/20
Internetmarketing	134 OLG München: Keine Mandatsvermittlung durch Dialogmarketing-Kampagne Urteil vom 13.10.2021 – 7 U 5998/20
Fliegender Gerichtsstand	136 OLG Frankfurt/M.: Einschränkende Auslegung von § 14 Abs. 2 S. 2 UWG Beschluss vom 8.10.2021 – 6 W 83/21
Verpixelung	137 OLG Köln: Veröffentlichung von Videos polizeilicher Routineeinsätze Beschluss vom 8.10.2021 – 1 RVs 175/21
Selbstkontrolle	138 OLG Dresden: Fehlende Wiederholungsgefahr bei unmittelbarem Wiedereinstellen eines automatisch gelöschten Posts Hinweisbeschluss vom 5.10.2021 – 4 U 1407/21
Künstliche Intelligenz	139 OLG Dresden: Wiederholungsgefahr bei automatischer Beitragslöschung Beschluss vom 4.10.2021 – 6 W 625/21
Mobilfunkvertrag	140 OLG Frankfurt/ M.: Irreführendes Versprechen eines zusätzlichen Datenvolumens durch Mobilfunkanbieter Urteil vom 16.9.2021 – 6 U 133/20
Nutzungsdaten	141 OLG Frankfurt/M.: Auskunftspflicht der Automobilhersteller über GPS-Daten Beschluss vom 20.7.2021 – 3 Ws 369/21
Öffentlichkeitsbeteiligung	143 OLG Zweibrücken: Verwendung von Kartenausschnitten in behördlichem Verfahren – Kastellaun Urteil vom 30.6.2021 – 4 U 37/18
Störerhaftung	145 KG: Erforderlichkeit von Prüfungen auf Grund Vertragsstrafeversprechens Hinweisbeschluss vom 21.6.2021 – 5 U 3/20
Irreführung	147 OLG Oldenburg: Haftung eines Zahnarztes für unzulässigen Eintrag in Internetsuchmaschine Urteil vom 30.4.2021 – 6 U 263/20
Unterlassungsanspruch	149 OLG Rostock: Wiederholungsgefahr führt bei Online-Presseerzeugnis nicht zwangsläufig zu Verfügungsgrund Beschluss vom 26.4.2021 – 2 W 12/21
Rückkaufhandel	150 LG München I: Unwirksame Auto-„Verpfändung“ an Online-Pfandleihhaus Urteil vom 27.10.2021 – 40 O 590/21
Virtueller Sachverhalt	151 LG Stuttgart: Kein fliegender Gerichtsstand bei reinen Internet-Wettbewerbsverstößen Beschluss vom 27.10.2021 – 11 O 486/21
Einwilligung	152 LG Frankfurt/M.: Website-Betreiber haftet für fehlerhafte Cookie-Banner Urteil vom 19.10.2021 – 3-06 O 24/21
Gebrauchtssoftwarehandel	153 LG Dortmund: Werbung mit professionellem Online-Shop Urteil vom 14.10.2021 – 4 O 309/21
Mitteilungspflicht	154 LG Köln: Unzulässige Löschung von Corona-Video durch YouTube Beschluss vom 11.10.2021 – 28 O 351/21
Bemessungskriterium	154 BVerwG: Entfernung eines Beamten aus dem Dienst wegen kinderpornografischer Dateien Beschluss vom 26.10.2021 – 2 B 12.21
Elektronisches Dokument	155 BVerwG: Anforderungen an sichere Übermittlung einfach signierter Dokumente aus dem beA Beschluss vom 12.10.2021 – 8 C 4.21
Audiovisuelle Mediendienste	157 VG Düsseldorf: Untersagung von Porno-Portalen in EU-Mitgliedstaaten durch Landesmedienanstalten Beschluss vom 30.11.2021 – 27 L 1414/20 mAnm LIESCHING
Domainverwertung	166 FG Münster: Verwertung von Markenrechten und Internetdomains als gewerbliche Tätigkeit Urteil vom 15.9.2021 – 13 K 3818/18 E
	168 Leitsätze

III–IV Inhalt
V–XIV MMR-Fokus
XIV Impressum

Herausgeber

Prof. Dr. Albrecht Hesse
Dr. Tilo Gerlach
Prof. Dr. Michael Grünberger, LL.M.
Dr. Harald Heker
Prof. Dr. Nadine Klass, LL.M.
Prof. Dr. Johannes Kreile
Dr. Urban Pappi
Dr. Thorsten Schmiege
Dr. Robert Staats

Schriftleitung

Prof. Dr. Michael Grünberger, LL.M.
Prof. Dr. Nadine Klass, LL.M.



Aus dem Inhalt

- 77 **Professor Dr. Christian Alexander**
Transparenz beim Influencer-Marketing – BGH-Rechtsprechung und UWG-Neuregelungen
Zugleich Besprechung von BGH, Urteile vom 9.9.2021 – I ZR 90/20 – Influencer I (ZUM 2021, 1013), I ZR 125/20 – Influencer II (ZUM-RD 2021, 681) und I ZR 126/20 (ZUM-RD 2021, 693)
- 85 **Dr. Julian Waiblinger und Jonathan Pukas**
Der Plagiatsvorwurf bei Schriftwerken im Lichte aktueller Debatten – Mehr Schein als Sein?
- 96 **Dr. Wolfgang Frhr. Raitz von Frenzt und Dr. Christian L. Masch**
Technologieneutralität der Weitersendung
Auswirkungen der Urheberrechtsnovelle auf den Erwerb der Weitersendrechte (und Kabelweitersendrechte) gemäß §§ 20, 20b, 87 UrhG
- 105 **Dr. Jan Weismantel**
Haftung für Trittbrettfahrer? – Zur Reichweite mittelbarer Glücksspielwerbung und korrespondierender Prüfungspflichten ausstrahlender Rundfunkveranstalter
Zugleich Besprechung von BGH, Urteil vom 22.7.2021 – I ZR 194/20 – Rundfunkhaftung (ZUM 2022, 133)
- 110 **Tobias Hinderks**
Die Kennzeichnungspflicht von Deepfakes
- 120 **EuGH, Urteil vom 6.10.2021 – C-13/20 – Top System SA/État belge**
Dekompilierung eines Computerprogramms zur Behebung von Fehlern mit Anmerkung **Dr. Daniel Kaboth**
- 128 **EuGH, Urteil vom 2.9.2021 – C-371/20 – Peek & Cloppenburg**
Geldwerte Gegenleistung eines Gewerbetreibenden für die Veröffentlichung eines redaktionellen Inhalts in einer Zeitschrift
- 132 **BGH, Beschluss vom 16.11.2021 – VI ZB 58/20**
Beschwerdewert eines Berufungsantrags auf Unterlassung einer Äußerung
- 133 **BGH, Urteil vom 22.7.2021 – I ZR 194/20 – Rundfunkhaftung**
Zur Haftung eines Rundfunkveranstalters bei Werbung für unerlaubtes Glücksspiel
- 144 **OLG Hamburg, Urteil vom 23.7.2020 – 5 U 18/14**
Anforderungen an die Miturheberschaft an einem Computerprogramm

Schriftleitung: Prof. Dr. Michael Grünberger, LL.M. (NYU) (V.i.S.d.P.),
Prof. Dr. Nadine Klass, LL.M. (Wellington)

Redaktion: Nicole Bentin (*Redakteurin Rechtsprechung*), Nina Hobbing
(*Redakteurin*), Thorsten Hotz (*Redakteur*)

Redaktionsassistent: Dr. Pascal Oberndörfer, Florian Skupin, Katharina
Wunner

Anschrift der Redaktion:

Institut für Urheber- und Medienrecht, Salvatorplatz 1, 80333 München,
Telefon (089) 29195470, Telefax (089) 29195480,
E-Mail: redaktion@urheberrecht.org, URL: <http://www.urheberrecht.org/>

Herausgeber: Prof. Dr. Albrecht Hesse, Dr. Tilo Gerlach,
Prof. Dr. Michael Grünberger, LL.M., Dr. Harald Heker,
Prof. Dr. Nadine Klass, LL.M., Prof. Dr. Johannes Kreile,
Dr. Urban Pappi, Dr. Thorsten Schmiede, Dr. Robert Staats

Wiss. Beirat: Prof. Roland Bornemann, Prof. Dr. Dieter Dörr, Guido
Evers, Prof. Dr. Norbert P. Flechsig, Prof. Dr. Günter Herrmann, Dr. To-
bias Holz Müller, LL.M. (NYU), Dr. Matthias Kirschenhofer, Prof. Dr.
Reinhold Kreile, Dr. Matthias Lausen, Dr. Michael Libertus, Prof. Dr.
Ferdinand Melichar, Prof. Dr. Wilhelm Nordemann, Prof. Dr. Gerhard
Pfennig, Prof. Dr. Wolf-Dieter Ring, Dr. Martin Schaefer, Prof. Dr.
Mathias Schwarz, Prof. Dr. Robert Schweizer, Peter-Christoph Weber

ZUM

Zeitschrift für Urheber- und
Medienrecht

66. Jahrgang · Heft 2/2022

ISSN 0177-6762

um

INSTITUT FÜR URHEBER-
UND MEDIENRECHT

Inhaltsverzeichnis

Aufsätze

Professor Dr. Christian Alexander

Transparenz beim Influencer-Marketing – BGH-Rechtsprechung und UWG-Neuregelungen
Zugleich Besprechung von BGH, Urteile vom 9.9.2021 – I ZR 90/20 – Influencer I (ZUM 2021, 1013),
I ZR 125/20 – Influencer II (ZUM-RD 2021, 681) und I ZR 126/20 (ZUM-RD 2021, 693) 77–84

Dr. Julian Waiblinger und Jonathan Pukas

Der Plagiatsvorwurf bei Schriftwerken im Lichte aktueller Debatten – Mehr Schein als Sein? 85–95

Dr. Wolfgang Frhr. Raitz von Frenzt und Dr. Christian L. Masch

Technologieneutralität der Weitersendung
Auswirkungen der Urheberrechtsnovelle auf den Erwerb der Weitersenderechte (und Kabelweitersenderechte)
gemäß §§ 20, 20b, 87 UrhG 96–105

Dr. Jan Weismantel

Haftung für Trittbrettfahrer? – Zur Reichweite mittelbarer Glücksspielwerbung und
korrespondierender Prüfungspflichten ausstrahlender Rundfunkveranstalter
Zugleich Besprechung von BGH, Urteil vom 22.7.2021 – I ZR 194/20 – Rundfunkhaftung (ZUM 2022, 133) 105–109

Tobias Hinderks

Die Kennzeichnungspflicht von Deepfakes 110–119

Dr. Daniel Kaboth

Freies Dekompilieren zur Fehlerberichtigung: Ein Dambruch?
Anmerkung zu EuGH, Urteil vom 6.10.2021 – C-13/20 (ZUM 2022, 120) 126–128

Rechtsprechung

Dekompilierung eines Computerprogramms zur Behebung von Fehlern

EuGH, Urteil vom 6.10.2021 – C-13/20 – Top System SA/État belge 120–126

Geldwerte Gegenleistung eines Gewerbetreibenden für die Veröffentlichung eines redaktionellen Inhalts in einer Zeitschrift

EuGH, Urteil vom 2.9.2021 – C-371/20 – Peek & Cloppenburg 128–132

Beschwerdewert eines Berufungsantrags auf Unterlassung einer Äußerung

BGH, Beschluss vom 16.11.2021 – VI ZB 58/20 – LG Hamburg 132–133

Zur Haftung eines Rundfunkveranstalters bei Werbung für unerlaubtes Glücksspiel BGH, Urteil vom 22.7.2021 – I ZR 194/20 – Rundfunkhaftung	133–144
Anforderungen an die Miturheberschaft an einem Computerprogramm OLG Hamburg, Urteil vom 23.7.2020 – 5 U 18/14	144–154

Buchbesprechung

Helena Askani: Private Rechtsdurchsetzung bei Urheberrechtsverletzungen im Internet Professor Dr. Barbara Völmann-Stickelbrock	155–156
---	---------

Schriftleitung

Prof. Dr. Michael Grünberger, LL.M. (V.i.S.d.P.), Prof. Dr. Nadine Klass, LL.M.
Institut für Urheber- und Medienrecht, Salvatorplatz 1, 80333 München
Telefon: (089) 291954-70, Telefax: (089) 291954-80,
E-Mail: redaktion@urheberrecht.org
www.urheberrecht.org

Erscheinungsweise

11 Ausgaben im Jahr mit einer Doppelnummer

Bezugspreise 2022

Miniabo (4 Ausgaben) € 69,00 inkl. Vertriebskosten und Porto;
Jahresabonnement € 385,00 zzgl. Vertriebskostenanteil € 27,00 plus Direktbeord-
rungsgebühr Inland € 5,90 p.a.
Jahresabonnement für ZUM und ZUM-RD im Kombinationsangebot € 535,00 zzgl.
Vertriebskostenanteil € 54,00 plus Direktbeorderungsgebühr Inland € 11,80 p.a.
Einzelpreis: € 40,00

Alle Preise verstehen sich inkl. MWSt.

Beihfte, die zu diesem Titel erscheinen, werden den Abonnenten mit einem Vor-
zugspreis automatisch zugesandt und können bei Nichtgefallen zurückgegeben
werden.

Bestellmöglichkeit

Bestellungen beim örtlichen Buchhandel oder direkt bei der Nomos Verlagsgesell-
schaft Baden-Baden

Kündigungsfrist

Jeweils drei Monate vor Kalenderjahresende

Bankverbindung generell

Zahlungen jeweils im Voraus an Nomos Verlagsgesellschaft, Postbank Karlsruhe:
BLZ: 660 100 75 Konto Nr.: 73636751 IBAN: DE07.6601.0075.0073.6367.51 BIC:
PBNKDEFF oder Stadtparkasse Baden-Baden: BLZ: 662 500 30 Konto Nr.:
5002266 IBAN: DE05.6625.0030.0005.0022.66 BIC: SOLA DE 51 BAD

Druck und Verlag

Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG, Waldseestraße 3–5, 76530 Baden-Ba-
den, Telefon: (072 21) 21 04-0, Telefax: (072 21) 21 04 27
E-Mail: nomos@nomos.de

Anzeigen

Sales friendly Verlagsdienstleistungen, Siegburger Straße 123, 53229 Bonn,
Telefon: (0228) 97898-0, Telefax: (0228) 97898-20, E-Mail: roos@sales-friendly.de

Urheber- und Verlagsrechte

Die Zeitschrift sowie alle in ihr enthaltenen einzelnen Beiträge und Abbildungen
sind urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung, die nicht ausdrücklich vom Ur-
heberrechtsgesetz zugelassen ist, bedarf der vorherigen Zustimmung des Verlags.
Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Bearbeitungen, Übersetzungen,
Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronischen
Systemen.

Der Nomos Verlag beachtet die Regeln des Börsenvereins des Deutschen Buch-
handels e.V. zur Verwendung von Buchrezensionen.

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden. Printed in Germany

ISSN 0177-6762

Februar 2022

17. Jahrg.

71732

Seite 1-112



Zeitschrift für Wett- und Glücksspielrecht
European Journal of Gambling Law

1

- Prof. Dr. Julian Krüper*
1 **Glücksspielregulierung zwischen Prävention und Repression**
Prof. Dr. Florian Becker, LL.M.
- 2 **Neue Probleme für Altlasten verbundener Konzernunternehmen?**
Prof. Dr. Markus Ruttig
- 7 **Werbung für unerlaubte Glücksspiele**
Prof. Dr. Jens M. Schmittmann
- 11 **Kommunale Besteuerung des Glücksspiels zwischen Lenkung und Erdrosselung**
Dr. Lennart Brüggemann
- 17 **Das neue Rennwett- und Lotteriegesezt in der Praxis**
Karsten Königstein
- 26 **Die Reichweite des Bestandsschutzes für Alt-Spielhallen in Baden-Württemberg gegenüber Einrichtungen zum Aufenthalt von Kindern und Jugendlichen**
- 31 **Unionsrechtliche Prüfung von Sanktionsnormen für Verstöße gegen ein Glücksspielmonopol**
EuGH, Urt. v. 14.10.2021 – C-231/20
- 37 **Besteuerung von Sportwetten nach dem RennwLottG ist verfassungs- und unionsrechtskonform**
BFH, Urt. v. 17.5.2021 – IX R 20/18
- 42 *Anmerkung von Prof. Dr. Jens M. Schmittmann*
- 44 **Glücksspielabgabe nach dem GlSpielG SH ist verfassungs- und unionsrechtskonform**
BFH, Urt. v. 17.5.2021 – IX R 32/18
- 50 *Anmerkung von Prof. Dr. Florian Becker, LL.M.*
- 52 **Sportwettensteuer nach dem RennwLottG ist verfassungs- und unionsrechtskonform**
BFH, Urt. v. 7.9.2021 – IX R 5/19
- 61 **Bemessungsgrundlage für die Sportwettensteuer nach dem RennwLottG**
BFH, Urt. v. 7.9.2021 – IX R 30/18
- 64 **Erteilung glücksspielrechtlicher Spielhallenerlaubnisse unterliegt nicht dem Vergaberecht**
VGH Bayern, Beschl. v. 5.10.2021 – 23 ZB 21.2038
- 72 **Keine Gleichartigkeit kommunaler Wettbürosteuer mit Sportwettensteuer nach dem RennwLottG**
OVG Rheinland-Pfalz, Urt. v. 2.11.2021 – 6 A 10341/21
- 85 **Personengesellschaft kann mangels Gewerbefähigkeit nicht Inhaberin einer Spielhallenerlaubnis sein**
VGH Baden-Württemberg, Beschl. v. 25.11.2021 – 6 S 2239/21
- 91 **Spieler kann Anspruch auf Rückzahlung getätigter Spieleinsätze gegen Anbieter von Online-Glücksspielen haben**
OLG Hamm, Beschl. v. 12.11.2021 – 12 W 13/21
- 104 **Spieler hat keinen Anspruch auf Rückzahlung getätigter Spieleinsätze gegen Anbieter von Online-Glücksspielen**
LG Bonn, Urt. v. 30.11.2021 – 5 S 70/21
- 108 *Anmerkung von Prof. Dr. Marc Liesching*

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

Inhalt

Editorial

Prof. Dr. Julian Krüper
 Glücksspielregulierung zwischen Prävention und Repression 1

Aufsätze

Prof. Dr. Florian Becker, LL.M.
 Neue Probleme für Altlasten verbundener Konzernunternehmen? 2

Prof. Dr. Markus Ruttig
 Werbung für unerlaubte Glücksspiele 7

Prof. Dr. Jens M. Schmittmann
 Kommunale Besteuerung des Glücksspiels zwischen Lenkung und Erdrosselung 11

Dr. Lennart Brüggemann
 Das neue Rennwett- und Lotteriegesetz in der Praxis 17

Karsten Königstein
 Die Reichweite des Bestandsschutzes für Alt-Spielhallen in Baden-Württemberg gegenüber Einrichtungen zum Aufenthalt von Kindern und Jugendlichen 26

Rechtsprechung

Unionsrechtliche Prüfung von Sanktionsnormen für Verstöße gegen ein Glücksspielmonopol
 EuGH, Urt. v. 14.10.2021 – C-231/20 31

Besteuerung von Sportwetten nach dem RennwLottG ist verfassungs- und unionsrechtskonform
 BFH, Urt. v. 17.5.2021 – IX R 20/18 37

Anmerkung von Prof. Dr. Jens M. Schmittmann 42

Glücksspielabgabe nach dem GlSpielG SH ist verfassungs- und unionsrechtskonform
 BFH, Urt. v. 17.5.2021 – IX R 32/18 44

Anmerkung von Prof. Dr. Florian Becker, LL.M. 50

Sportwettensteuer nach dem RennwLottG ist verfassungs- und unionsrechtskonform
 BFH, Urt. v. 7.9.2021 – IX R 5/19 52

Bemessungsgrundlage für die Sportwettensteuer nach dem RennwLottG
 BFH, Urt. v. 7.9.2021 – IX R 30/18 61

Erteilung glücksspielrechtlicher Spielhallenerlaubnisse unterliegt nicht dem Vergaberecht
 VGH Bayern, Beschl. v. 5.10.2021 – 23 ZB 21.2038 64

Kein Anspruch auf aktive Duldung einer Bestandsspielhalle bei erlaubnisfreien Zeiten
 VGH Baden-Württemberg, Beschl. v. 7.10.2021 – 6 S 2763/21 70

Keine Gleichartigkeit kommunaler Wettbürosteuer mit Sportwettensteuer nach dem RennwLottG
 OVG Rheinland-Pfalz, Urt. v. 2.11.2021 – 6 A 10341/21 72

Mindestabstandsgebot zwischen Spielhallen sowie Kinder- und Jugendeinrichtungen weiterhin unionsrechtskonform
 VGH Baden-Württemberg, Beschl. v. 15.11.2021 – 6 S 2339/21 79

Mindestabstandsgebot zwischen Spielhallen und Schulen weiterhin unionsrechtskonform
 OVG Sachsen, Beschl. v. 18.11.2021 – 6 B 298/21 83

Personengesellschaft kann mangels Gewerbefähigkeit nicht Inhaberin einer Spielhallenerlaubnis sein
 VGH Baden-Württemberg, Beschl. v. 25.11.2021 – 6 S 2239/21 85

Spieler kann Anspruch auf Rückzahlung getätigter Spieleinsätze gegen Anbieter von Online-Glücksspielen haben
 OLG Hamm, Beschl. v. 12.11.2021 – 12 W 13/21 91

Wettbewerbswidrige Werbung eines staatlichen Lotterieveranstalters via Youtube und Facebook
 LG München I, Urt. v. 13.8.2021 – 33 O 16380/18 94

Spieler hat Anspruch auf Rückzahlung getätigter Spieleinsätze gegen Anbieter von Online-Glücksspielen
 LG Aachen, Urt. v. 28.10.2021 – 12 O 510/20 101

Spieler hat keinen Anspruch auf Rückzahlung getätigter Spieleinsätze gegen Anbieter von Online-Glücksspielen
 LG Bonn, Urt. v. 30.11.2021 – 5 S 70/21 104

Anmerkung von Prof. Dr. Marc Liesching 108

Leitsätze 109

Geschäftsführende Herausgeber:

Prof. Dr. Reinhard Bork, Hamburg

RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

Carsten Jungmann/Stephan

Die voraussichtliche Schlech-
überstimmter Minderheiten durch einen
Restrukturierungsplan

S. 89

EuGH, 20. 1. 2022

Herabsetzung der einem Luftfahrzeugbetreiber
zugeteilten Anzahl der Luftverkehrszertifikate
bei insolvenzbedingter Einstellung der Tätigkeit
(„Air Berlin“)

S. 108

BGH, 13. 1. 2022

Ungeeignetheit der sog. „Punktbewertung“ für
Aufnahme von Bewerbern in die Vorauswahl-
liste bei Datengewinnung auf unzureichender
Grundlage oder fehlender Vergleichbarkeit

S. 114

BGH, 16. 12. 2021

Berechnung der Teilungsmasse bei Abtretung
einer Forderung an einen Prozessfinanzierer

S. 120

BGH, 16. 12. 2021

Entstehung des Anspruchs auf Rückzahlung
eines nicht verbrauchten Vorschusses für die
Gebühren eines Rechtsanwalts

S. 122

BGH, 9. 12. 2021

Gläubigerbenachteiligung bei Sicherheiten-
bestellung durch Gesellschafter

S. 125

BAG, 2. 12. 2021

Aufnahme eines Rechtsstreits durch Insolvenz-
verwalter im Nachlassinsolvenzverfahren

S. 130



Geschäftsführende Herausgeber:

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

Herausgeberbeirat:

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

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

Inhaltsverzeichnis

Aufsätze

Carsten Jungmann/Stephan Zündorf, Hamburg

Die voraussichtliche Schlechterstellung überstimmter Minderheiten durch einen Restrukturierungsplan 89

Rechtsprechung

Insolvenzrecht

EuGH v. 20. 1. 2022 – Rs C-165/20

Herabsetzung der einem Luftfahrzeugbetreiber zugeteilten Anzahl der Luftverkehrszertifikate bei insolvenzbedingter Einstellung der Tätigkeit („Air Berlin“) 108

BGH v. 13. 1. 2022 – IX AR (VZ) 1/20

Ungeeignetheit der sog. „Punktbewertung“ für Aufnahme von Bewerbern in die Vorauswahlliste bei Datengewinnung auf unzureichender Grundlage oder fehlender Vergleichbarkeit 114

Sämtliche Ausgaben auf zri-online.de mit komfortabler Suchfunktion – für Abonnenten kostenfrei.

BGH v. 16. 12. 2021 – IX ZB 24/21

Berechnung der Teilungsmasse bei Abtretung einer Forderung an einen Prozessfinanzierer 120

BGH v. 16. 12. 2021 – IX ZR 81/21

Entstehung des Anspruchs auf Rückzahlung eines nicht verbrauchten Vorschusses
für die Gebühren eines Rechtsanwalts 122

BGH v. 9. 12. 2021 – IX ZR 201/20

Gläubigerbenachteiligung bei Sicherheitenbestellung durch Gesellschafter 125

BAG v. 2. 12. 2021 – 3 AZR 119/19

Aufnahme eines Rechtsstreits durch Insolvenzverwalter im Nachlassinsolvenzverfahren 130

OLG Celle v. 25. 11. 2021 – 11 U 43/21

Unwirksamkeit einer insolvenzbedingten Lösungsklausel in Verträgen über Personenbeförderung 137

RWS-Mitarbeiter-Webinar IGOII

Dienstag, 29. März 2022 von 9.30 bis 16.30 Uhr

Insolvenzrecht

Insolvenzrechtliches
Wissen praktisch aufbereitet

In nur 6 Stunden



Die Themen

- Grundprinzipien des Insolvenzrechts und aktuelle gesetzgeberische Entwicklungen
- Verfahrensbeteiligte nach der Insolvenzordnung
- Das Insolvenzeröffnungsverfahren
 - Eröffnungsgründe und Antragstellung
 - Richtige Abwicklung des Gutachtauftrags
 - Die vorläufige Insolvenzverwaltung
- Ablauf des Verfahrens nach Eröffnungsbeschluss
 - Konsequenzen der Insolvenzeröffnung
 - Berichtstermin
 - Prüfungstermin
 - Abschluss des Verfahrens
- Ggf. als Spezial- und Vertiefungsthema: Besonderheiten des Verfahrens
 - Insolvenzplan als Abweichung vom Regelinsolvenzverfahren
 - Verbraucherinsolvenzverfahren und Restschuldbefreiung

Ihr Referent



Alexander Kubusch ist Rechtsanwalt und seit 2010 regelmäßig bestellter Insolvenzverwalter an derzeit sieben bayerischen Amtsgerichten. Er absolvierte unmittelbar hintereinander die Fachanwaltslehrgänge für Handels- und Gesellschaftsrecht sowie Insolvenzrecht und ist berechtigt, beide Fachanwaltstitel seit 2010 bzw. 2011 zu führen. Außerdem ist Alexander Kubusch seit November 2021 Fachanwalt für internationales Wirtschaftsrecht. Seit 2011 ist er Partner der Rechtsanwaltskanzlei Pöhlmann – Früchtl – Oppermann sowie der CURATOR AG Insolvenzverwaltungen – Niederlassungen Nürnberg, München und Berlin. Im Rahmen seiner Tätigkeiten befasst er sich als Insolvenzverwalter mit nahezu allen Bereichen des Insolvenzrechts. Darüber hinaus ist er Mitautor des InsO-Kommentars *Graf-Schlicker (Hrsg.)*.

Teilnahmegebühr: € 549,00 zzgl. MwSt. (= brutto € 653,31)
inkl. Teilnehmerunterlagen zum Download

RWS Verlag Kommunikationsforum GmbH & Co. KG · Aachener Str. 222 · 50931 Köln
Telefon (0221) 400 88 30 · Fax (0221) 400 88 77 · seminar@rws-verlag.de · rws-seminare.de

 RWS Verlag
Kommunikationsforum

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

DB-Z 325

• ZInsO-Aufsätze

Die Problematik des § 130d ZPO insbesondere für den anwaltlichen Insolvenzverwalter (S. 277)

von Richter am Amtsgericht Dr. Holger Büttner, Leipzig

Zur Bindungswirkung von Strafurteilen für Zivilverfahren (S. 281)

von Oberstaatsanwalt a.D. Raimund Weyand, St. Ingbert

Untersuchungen zu den insolvenzrechtlichen Zielen hinsichtlich der Verbraucher im Koalitionsvertrag (S. 284)

von Richterin Verena Greiner, Straubing

Insolvenzrechtliche Rechtsprechung im Jahr 2021 (S. 286)

von Dipl.-RPfl. (FH) Stefan Lissner

• ZInsO-Rechtsprechungsreport

Zulässigkeit und Anforderungen an die Erhebung von Kennzahlen für die Positionierung von Bewerbern auf einer Vorauswahlliste (S. 294)

BGH, Beschl. v. 13.1.2022 – IX AR(VZ) 1/20
Anm. Haarmeyer

(Un-)Wirksamkeit von insolvenzbedingter Lösungsklausel bei Verträgen über Schülerbeförderung (S. 300)

OLG Celle, Urt. v. 25.11.2021 – 11 U 43/21

Widerruf von Zulassung als Rechtsanwalt bei Eintritt des Vermögensverfalls (S. 308)

AnwGH NRW, Urt. v. 19.11.2021 – 1 AGH 29/21

Schenkungsanfechtung bei (rechtsgrundlosen) Zahlungen von Basisdividenden und Übergewinnbeteiligung im Rahmen betrügerischen Schneeballprinzips (S. 309)

BGH, Urt. v. 2.12.2021 – IX ZR 111/20

Gläubigerbenachteiligungsvorsatz bei Gewährung von Nachbesicherung im Stadium drohender Zahlungsunfähigkeit (S. 314)

OLG Frankfurt/M., Urt. v. 8.12.2021 – 4 U 12/21

Vollmachtmissbrauch des GmbH-Geschäftsführers durch Bestellung von Sicherheit zu seinen Gunsten im Wege des Selbstkontrahierens (S. 326)

OLG Karlsruhe, Beschl. v. 25.8.2020 – 9 U 29/19

Keine Zuschläge allein für die Dauer eines Insolvenzverfahrens; Abschlag wegen vorläufiger Verwaltung (S. 330)

AG Norderstedt, Beschl. v. 13.12.2021 – 66 IN 178/14

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

Prof. Dr. Sebastian Mock

RA Dr. Patrick Mückel

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 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 a.D. Raimund Weyand

Schriftleiter:

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer



Inhaltsverzeichnis

ZInsO-Aktuell

ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 7/2022



ZInsO-Aufsätze

Die Problematik des § 130d ZPO insbesondere für den anwaltlichen Insolvenzverwalter von Richter am Amtsgericht Dr. Holger Büttner, Leipzig	277
Zur Bindungswirkung von Strafurteilen für Zivilverfahren von Oberstaatsanwalt a.D. Raimund Weyand, St. Ingbert	281
Untersuchungen zu den insolvenzrechtlichen Zielen hinsichtlich der Verbraucher im Koalitionsvertrag von Richterin Verena Greiner, Straubing	284
Insolvenzrechtliche Rechtsprechung im Jahr 2021 von Dipl.-RPfl. (FH) Stefan Lissner	286

ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts.	291
Diese Ausgabe enthält Rezensionen zu folgenden Titeln:	
Gerrit Hölzle, Praxisleitfaden SanInsFoG	
Kindler/Nachmann/Bitzer, Handbuch Insolvenzrecht in Europa	
Schneider/Linkert/von Buchwaldt (Hrsg.), Handbuch zum neuen Sanierungsrecht	

ZInsO-Rechtsprechungsreport

• Insolvenz- und Sanierungsrecht	
Zulässigkeit und Anforderungen an die Erhebung von Kennzahlen für die Positionierung von Bewerbern auf einer Vorauswahlliste BGH, Beschl. v. 13.1.2022 – IX AR(VZ) 1/20 Anm. Haarmeyer	294
(Un-)Wirksamkeit von insolvenzbedingter Lösungsklausel bei Verträgen über Schülerbeförderung OLG Celle, Ur. v. 25.11.2021 – 11 U 43/21	300
Widerruf von Zulassung als Rechtsanwalt bei Eintritt des Vermögensverfalls AnwGH NRW, Ur. v. 19.11.2021 – 1 AGH 29/21	308
• Insolvenzanfechtungsrecht	
Schenkungsanfechtung bei (rechtsgrundlosen) Zahlungen von Basisdividenden und Übergewinnbeteiligung im Rahmen betrügerischen Schneeballprinzips BGH, Ur. v. 2.12.2021 – IX ZR 111/20	309
Gläubigerbenachteiligungsvorsatz bei Gewährung von Nachbesicherung im Stadium drohender Zahlungsunfähigkeit OLG Frankfurt/M., Ur. v. 8.12.2021 – 4 U 12/21	314
• Insolvenznahe Kapitalmarkt- und Gesellschaftsrecht	
Vollmachtmissbrauch des GmbH-Geschäftsführers durch Bestellung von Sicherheit zu seinen Gunsten im Wege des Selbstkontrahierens OLG Karlsruhe, Beschl. v. 25.8.2020 – 9 U 29/19	326
• Kosten- und Vergütungsrecht	
Keine Zuschläge allein für die Dauer eines Insolvenzverfahrens; Abschlag wegen vorläufiger Verwaltung AG Norderstedt, Beschl. v. 13.12.2021 – 66 IN 178/14	330

D3-Z314



immolex

FACHZEITSCHRIFT FÜR WOHN- UND IMMOBILIENRECHT

Top-Thema

Verbauung des zugesagten Ausblicks

Mietrecht

Massive Unklarheiten
im und durch das HeizKG

Forum Immobilientreuhänder

Zur Verwalterhaftung
im Wohnungseigentum

Wohnungsgemeinnützigkeitsrecht

Umfinanzierung von
Fremdmitteln durch
Eigenmittel und deren
Auswirkungen



IMMOLEX.MANZ.AT

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

MANZ

45 EDITORIAL

45 COVID-19 – Mietzinsminderung trotz vertraglichen Verzichts
Herbert Rainer

48 AKTUELLSTE LEITSÄTZE

Nr 10–16

50 MIETRECHT

50 Massive Unklarheiten im und durch das HeizKG
Walter Rosifka

54 OGH 22. 10. 2021, 8 Ob 83/21w
Kein Recht auf Liftbenützung durch Mieterin
(Alexander Klein)

55 OGH 28. 9. 2021, 5 Ob 151/21y
Durchsetzung eines Auftrags zur Durchführung von Erhaltungsarbeiten
(Wolfgang Ruckenbauer)

57 OGH 28. 9. 2021, 5 Ob 143/21x
Schriftform für den Lagezuschlag
(Valentin Plank)

58 OGH 22. 10. 2021, 8 Ob 114/21d
Einheitliche Wohneinheit in zwei nebeneinander liegenden Häusern
(Christian Prader)

59 OGH 27. 5. 2021, 5 Ob 67/21w
Valorisierung des Mindestmietzins
(Benjamin Dobler)

60 OGH 10 Ob 24/21h
Hundehaltungsverbot unwirksam - oder doch nicht?
(Renate Pletzer)

63 OGH 21. 10. 2021, 3 Ob 78/21y
COVID-Betretungsverbot fällt unter § 1104 ABGB
(Alexander Edelhauser)

66 WOHNUNGSEIGENTUMSRECHT

66 OGH 21. 10. 2021, 3 Ob 173/21v
Keine analoge Anwendung des WEG auf Rechtsverhältnisse im schlichten Miteigentum
(Sigrid Räth)

69 WOHNUNGSGEMEINNÜTZIGKEITSRECHT

69 Umfinanzierung von Fremdmitteln durch Eigenmittel und deren Auswirkungen
Christian Prader/Edgar Gmeiner

71 LIEGENSCHAFTSRECHT

71 OGH 20. 10. 2021, 6 Ob 171/21x
Abwehr von durch Luftwärmepumpen verursachten Luftströmen
(Matthias Cerha)

73 OGH 1. 9. 2021, 3 Ob 76/21d
Passivlegitimation bei nachbarrechtlichen Unterlassungsansprüchen
(Nadja Holzer)

75 VERFAHRENSRECHT

75 OGH 14. 9. 2021, 8 Ob 85/21i
Bindungswirkung nach Streitverkündung und gegenüber dem Nebenintervenienten
(Eike Lindinger)

76 OGH 14. 6. 2021, 5 Ob 234/20b
Bloße Vorlage eines neuen Nutzwertgutachtens ist nicht ausreichend

78 BAUTRÄGERVERTRAGSRECHT

78 Verbauung des zugesagten Ausblicks
Manuel C. Traxler/Stefan C. Bart

82 IMMOBILIENBESTEUERUNG

82 Asset Deal – VwGH bejaht Vorliegen eines neuen Mietverhältnisses
Karin Fuhrmann

83 VwGH 22. 9. 2021, Ra 2021/13/0064 (LVwG NÖ 8. 2. 2021)
Keine Änderung der Bemessungsgrundlage für die Kanalbenützungsgebühr bei Einbau einer Hebeeinrichtung (Lift) für Rollstuhlfahrer

85 VwGH 21. 7. 2021, Ra 2021/13/0080
Bloßes „Innehaben“ einer Wohnung genügt nicht, um einen Wohnsitz zu begründen
(Clemens Malainer/Andreas Staribacher)

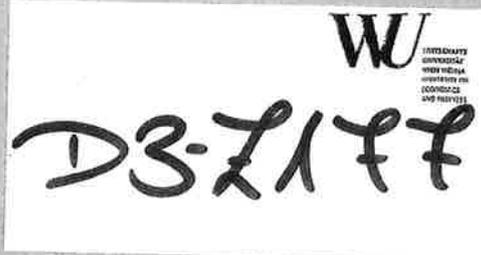
87 VwGH 2. 6. 2021, Ro 2018/16/0015 (BVwG 3. 4. 2018)
Gerichtsgebühren: Voraussetzung für die Gebührenbefreiung ist, dass bereits eine Förderungszusicherung erteilt wurde

88 FORUM IMMOBILIEN TREUHÄNDER

88 Zur Verwalterhaftung im WE
Christoph Kothbauer

47 IMPRESSUM

GRUR



Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht

Zeitschrift der Deutschen Vereinigung
für gewerblichen Rechtsschutz und Urheberrecht



- 193** | WOLFGANG BÜSCHER
Aus der Rechtsprechung des EuGH und des BGH zum
Lauterkeitsrecht seit Ende 2020 (Teil 1)
- 207** | ANETTE GÄRTNER
Künstliche Intelligenz als Erfinder – oder: Stanley K. lässt grüßen
- 211** | RUTH JANAL
Friendly Fire? Das Urheberrechts-Diensteanbieter-Gesetz und
sein Verhältnis zum künftigen Digital Services Act
- 221** | MARTIN SENFTLEBEN
Art. 17 der DSM-RL und neue Impulse für die Verbesserung der
urheberrechtlichen Dateninfrastruktur in Europa
- 229** | BGH
Kein Schadensersatz nach Lizenzanalogie bei unentgeltlich
erfolgter Lizenzierung – ÖKO-TEST III
(m. Anm. Raue)
- 241** | BGH
Anforderungen an Preisinformation bei Kopplungsangeboten
– Kopplungsangebot III
- 244** | EuGH
Sprachliche Anforderungen an Etikettierung von
Schokoladenerzeugnissen – Tesco/Ministerium für Landwirt-
schaft, Tschechische Republik
- 258** | BGH
Ungleiche Behandlung auf Ärztebewertungsportal
– Ärztebewertung V

www.grur.org
www.grur.beck.de

4/2022

Seiten 193 bis 272
124. Jahrgang
16. Februar 2022

C.H. BECK



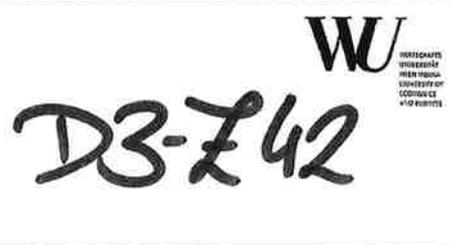
J450202204

Inhalt

- | | |
|--------------------------------------|--|
| AUFsätze | 193 WOLFGANG BÜSCHER
Aus der Rechtsprechung des EuGH und des BGH zum
Lauterkeitsrecht seit Ende 2020 (Teil 1) |
| | 207 ANETTE GÄRTNER
Künstliche Intelligenz als Erfinder – oder: Stanley K. lässt
grüßen |
| | 211 RUTH JANAL
Friendly Fire? Das Urheberrechts-Diensteanbieter-Gesetz und
sein Verhältnis zum künftigen Digital Services Act |
| | 221 MARTIN SENFTLEBEN
Art. 17 der DSM-RL und neue Impulse für die Verbesserung
der urheberrechtlichen Dateninfrastruktur in Europa |
| BUCHBESPRECHUNGEN | 228 MICHAEL TERHAAG/CHRISTIAN SCHWARZ:
Influencer-Marketing. Rechtshandbuch.
(Christian Alexander) |
| RECHTSPRECHUNG
Markenrecht | 229 BGH 16.12.2021 – I ZR 201/20
Kein Schadensersatz nach Lizenzanalogie bei unentgeltlich
erfolgter Lizenzierung – ÖKO-TEST III
(m. Anm. Benjamin Raue, S. 239) |
| Wettbewerbsrecht | 241 BGH 25.11.2021 – I ZR 148/20
Anforderungen an Preisinformation bei Kopplungsangeboten
– Kopplungsangebot III |
| Lebensmittelrecht | 244 EuGH 13.1.2022 – C-881/19
Sprachliche Anforderungen an Etikettierung von Schokoladen-
erzeugnissen – Tesco/Ministerium für Landwirtschaft,
Tschechische Republik |

- Medien- und Datenrecht
- 247** | BGH 12.10.2021 – VI ZR 488/19
Ungleiche Behandlung auf Ärztebewertungsportal
– Ärztebewertung IV
- 258** | BGH 12.10.2021 – VI ZR 489/19
Ungleiche Behandlung auf Ärztebewertungsportal
– Ärztebewertung V
- Verfahrensrecht
- 268** | EuGH 21.12.2021 – C-251/20
Zuständigkeit bei Schadensersatzklagen wegen verunglimpfender
Äußerungen im Internet – Gtflix Tv/DR
- Rechtsprechung in Leitsätzen
- 271** | OLG Düsseldorf 11.10.2021 – 2 W 16/21
Umfang der Auskunftspflicht bei bloßem Angebot – Trocknungs-
anlage II
- 272** | OLG München 25.11.2021 – 6 Sch 57/21 WG
Kein Vergütungsanspruch für Speichermedien bei Export ins
Ausland – Speichermedien
- 272** | BPatG 25.11.2021 – 30 W (pat) 43/20
Unterscheidungskraft einer aus schutzunfähigen Bestandteilen
zusammengesetzten Wortkombination – Natur-Liebliche
- 272** | BGH 24.8.2021 – X ZR 23/20
Unzulässige Servicegebühr bei Buchung von Flugreisen
– Gepäckkosten
- V** | Impressum

GESELLSCHAFTSRECHT



UND ANGRENZENDES STEUERRECHT

Dezember 2021 / Heft 8, Seiten 381–444 (20. Jahrgang)



Mit Jahresübersicht 2021 zum Herausnehmen

Aufsätze

- 386 Augen auf! Die bloße Teilnahme an einer verbotenen Einlagenrückgewähr kann zur Haftung führen
Peter Blaschke
- 392 Rechtsträgerexistenz der übertragenden Gesellschaft im Fall von sequenzierten Umgründungen (Mehrfachumgründungen) auf einen gemeinsamen Stichtag
Michael Marschall und Benedikt Gröhs

Judikatur

- 397 Informationsrecht des GmbH-Gesellschafters: Einhaltung hygienischer Corona-Maßnahmen, Voraussetzungen für Rechtsmissbrauch (OLG Wien)
- 401 Beschlussanfechtung: Nichtigkeit von Folgebeschlüssen – Verletzung des Syndikatsvertrags – Treuepflicht (OGH)
- 404 Upstream-Verschmelzung bei negativem Verkehrswert der übertragenden Tochtergesellschaft (OGH)
- 407 Gerichtliche Abberufung des Beirats einer Privatstiftung (OGH)
- 410 Dienstnehmereigenschaft eines Gesellschafter-Geschäftsführers (OGH)
- 412 Vertretungsbefugnis eines aufgrund eines Sonderrechts entsendeten Geschäftsführers (OGH)
- 413 Rückabwicklung eines Unternehmenskaufvertrages (OGH)
- 414 Zwingende interne Streitschlichtung bei Vereinsstreitigkeiten (OGH)

Firmenbuch-Praxis

- 415 Kapitalerhöhung einer gründungsprivilegierten GmbH

Angrenzendes Steuerrecht

- 418 Die Zinsschranke (Teil 2)
Sebastian Kolmer

Herausgeber: Friedrich Rüffler, Lukas Fantur, Georg Kofler, Sebastian Bergmann



INHALT

EDITORIAL

- 381 Wohin steuert das Unternehmenssteuerrecht im Jahr 2022?

AUFSÄTZE

- 386 Augen auf! Die bloße Teilnahme an einer verbotenen Einlagenrückgewähr kann zur Haftung führen
Peter Blaschke
- 392 Rechtsträgerexistenz der übertragenden Gesellschaft im Fall von sequenzierten Umgründungen
(Mehrfachumgründungen) auf einen gemeinsamen Stichtag
Michael Marschall und Benedikt Gröhs

JUDIKATUR

- 397 Informationsrecht des GmbH-Gesellschafters: Einhaltung hygienischer Corona-Maßnahmen,
Voraussetzungen für Rechtsmissbrauch
OLG Wien 7.12.2021, 6 R 156/21b
- 401 Beschlussanfechtung: Nichtigkeit von Folgebeschlüssen – Verletzung des Syndikatsvertrags – Treuepflicht
OGH 18.02.2021, 6 Ob 140/20m
- 404 Upstream-Verschmelzung bei negativem Verkehrswert der übertragenden Tochtergesellschaft
OGH 25.11.2020, 6 Ob 203/20a
- 407 Gerichtliche Abberufung des Beirats einer Privatstiftung
OGH 23.06.2021, 6 Ob 93/21a
- 410 Dienstnehmereigenschaft eines Gesellschafter-Geschäftsführers
OGH 20.10.2021, 9 Ob 70/21s
- 412 Vertretungsbefugnis eines aufgrund eines Sonderrechts entsendeten Geschäftsführers
OGH 15.04.2021, 6 Ob 22/21k
- 413 Rückabwicklung eines Unternehmenskaufvertrages
OGH 23.06.2021, 6 Ob 96/21t
- 414 Zwingende interne Streitschlichtung bei Vereinsstreitigkeiten
OGH 20.10.2021, 6 Ob 166/21m

FIRMENBUCH-PRAXIS

- 415 Kapitalerhöhung einer gründungsprivilegierten GmbH
Wilhelm Birnbauer

ANGRENZENDES STEUERRECHT

AUFSÄTZE

- 418 Die Zinsschranke (Teil 2)
Sebastian Kolmer

SERVICETEIL

- 438 Rezensionen
- 440 Bücherliste
- 442 Autorensseite
- 443 Impressum

DB-Z12

DER BETRIEB

Herausgeber

Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Ballwieser
 Prof. Dr. Dr. h.c. Dr. h.c. Holger Fleischer
 Prof. Dr. Johanna Hey
 Prof. Dr. h.c. Rudolf Mellinghoff
 Prof. Dr. Katharina Uffmann
 Dr. Thomas Wachter
 Prof. Dr. Barbara E. Weißenberger
 Prof. Dr. Francesca Werth

Magazin

Gastkommentar

Christopher Götz
 Zentralisierter Zugang zu
 Nachhaltigkeitsdaten

Standpunkte

Carsten Höink
 Endlich zeitgemäß – ermäßigter
 Steuersatz für elektronische
 Medienprodukte

Betriebswirtschaft

Reinhold Pfäfer/Stephan Lange/Manfred Eisenach
 Zur handelsbilanziellen Bewertung unmittelbarer Versorgungszusagen mit
 Rückdeckungsversicherungen 409

Reiner Quick/Kevin Gaiß
 Darstellung der IT-Risiken im Risiko- und Chancenbericht der DAX- und
 MDAX-Unternehmen 414

Steuerrecht

Arne Schnitger/Sebastian Krüger
 Optionsmodell nach § 1a KStG: Ausgewählte Auslegungsfragen bei
 Umwandlungen unter Beteiligung von optierten Gesellschaften 418

Carmen Bachmann/Christopher Seifert
 Performance Management in der Steuerfunktion 426

RegE für ein „Viertes Corona-Steuerhilfegesetz“ vorgelegt!
 (K. Dorn/M. Horstkötter) 431

Anwendungsfragen zur Lizenzschranke (BMF) 434

Steuerfreie Zuschläge für Sonntags-, Feiertags- oder Nachtarbeit (BFH) 441

Wirtschaftsrecht

Andreas Heinrich
 Präzisierung der BGH-Rechtsprechung zu Schiedsvereinbarungen
 für Beschlussmängelstreitigkeiten in Personengesellschaften 446

Insolvenzanfechtung der Befreiung eines Gesellschafters von Sicherheit für
 Bankdarlehen zugunsten der Gesellschaft (M. Gehrlein) 450

Keine Zweifel an Vermögenslosigkeit einer GmbH i.L. bei Steuerfestsetzung
 unter Vorbehalt der Nachprüfung (H. Gesell/P. Heinrichs) 451

Betriebsschließungsversicherung: Keine Entschädigung bei abschließender Auf-
 listung der meldepflichtigen Krankheiten ohne Nennung von COVID-19 (BGH) 452

Arbeitsrecht

Julia M. Bruck
 Übersicht zur aktuellen Berechnung und Kürzung des Urlaubsanspruchs 463

Angeordnete Fortbildungszeiten als Arbeitszeit (S. Sura) 469

Weiterbeschäftigung eines Arbeitnehmers aufgrund einer Vereinbarung
 nach § 41 Satz 3 SGB VI ist eine mitbestimmungspflichtige Einstellung (BAG) 472

Im Abonnement enthalten:

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

Owlit
 Suchen. Finden. Wissen.

**FACHMEDIEN
ottoschmidt**

Inhalt

MAGAZIN

Gastkommentar <i>Christopher Götz</i>	M4
Aktuelle Rechtsprechung	M6
Kurzbeiträge	M7
Impressum	M14
Meldungen	M15
Standpunkte <i>Carsten Höink</i>	M18

BETRIEBSWIRTSCHAFT

AUFSATZ

Handelsbilanzrecht

Zur handelsbilanziellen Bewertung unmittelbarer Versorgungszusagen mit Rückdeckungsversicherungen

Prof. Dr. Reinhold Höfer, Luzern / WP/StB Stephan Lange, Duisburg / WP/StB Dr. Manfred Eisenach, Köln

DB1397798 (Kurzfassung vgl. S. M7)

S. 409

Rechnungslegung

Darstellung der IT-Risiken im Risiko- und Chancenbericht der DAX- und MDAX-Unternehmen

Prof. Dr. Reiner Quick / Kevin Gauch, M.Sc., beide Darmstadt

DB1391195 (Kurzfassung vgl. S. M8)

S. 414

STEUERRECHT

AUFSATZ

Körperschaftsteuer/Umwandlungssteuerrecht

Optionsmodell nach § 1a KStG: Ausgewählte Auslegungsfragen bei Umwandlungen unter Beteiligung von optierten Gesellschaften

CPA/StB Dr. Arne Schmitzer, LL.M. /

StB/FBISr Sebastian Krüger, LL.M., beide Berlin/Hamburg

DB1397797 (Kurzfassung vgl. S. M9)

S. 418

Digitalisierung/Compliance

Performance Management in der Steuerfunktion

Univ.-Prof. Dr. Carmen Bachmann / Christopher Seifert, M.Sc., beide Leipzig

DB1397932 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 426

KOMPAKT

Einkommensteuer/Lohnsteuer

RegE für ein „Viertes Corona-Steuerhilfegesetz“ vorgelegt!

StBin Dr. Katrin Dorn / WP/StB Martin Horstkötter, beide Hamburg

DB1399165

S. 431

VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Internationales Steuerrecht

Anwendungsregelungen zu § 4j EStG

BMF, Schreiben vom 06.01.2022

DB1397843

S. 433

Internationales Steuerrecht

Anwendungsfragen zur Lizenzschranke (§ 4j EStG)

BMF, Schreiben vom 05.01.2022

DB1397842

S. 434

ENTSCHEIDUNGEN

Einkommensteuer

Kein strukturelles Vollzugsdefizit bei bargeldintensiven Betrieben im Jahr 2015

BFH, Urteil vom 16.09.2021 – IV R 34/18

DB1393959

S. 436

Einkommensteuer/Lohnsteuer

Steuerfreie Zuschläge für tatsächlich an Sonn-, Feiertagen oder zur Nachtzeit geleistete Arbeit

BFH, Urteil vom 16.12.2021 – VI R 28/19

DB1398324

S. 441

Bewertungsgesetz/Grundsteuer

Zurechnung eines Grundstücks für GrSt-Zwecke

BFH, Urteil vom 23.02.2021 – II R 44/17

DB1371217

S. 444

AUFSATZ

Verfahrensrecht/Personengesellschaftsrecht

Präzisierung der BGH-Rechtsprechung zu Schiedsvereinbarungen für Beschlussmängelstreitigkeiten in Personengesellschaften*RA/StB Andreas Heinrich, LL.M. oec., Bonn*

DB1398707 (Kurzfassung vgl. S. M11)

S. 446

KOMPAKT

Insolvenzrecht

Insolvenzanfechtung der Befreiung eines Gesellschafters von Sicherheit für Bankdarlehen zugunsten der Gesellschaft*RiBGH a.D. Prof. Dr. Markus Gehrlein, Karlsruhe*

DB1399310

S. 450

GmbH-Recht

Keine Zweifel an Vermögenslosigkeit einer GmbH i.L. bei Steuerfestsetzung unter Vorbehalt der Nachprüfung*RA Dr. Harald Gesell / RA Dr. Philipp Heinrichs, beide Köln*

DB1398323

S. 451

ENTSCHEIDUNGEN

Versicherungsrecht

Betriebsschließungsversicherung: Keine Entschädigung bei abschließender Auflistung der meldepflichtigen Krankheiten ohne Nennung von COVID-19*BGH, Urteil vom 26.01.2022 – IV ZR 144/21*

DB1398348

S. 452

GmbH-Recht

Haftung des Geschäftsführers einer geschäftsführenden Kommanditisten-GmbH gegenüber der GmbH & Co. KG*OLG Hamburg, Urteil vom 17.09.2021 – 11 U 71/20*

DB1398348

S. 459

AUFSATZ

Urlaubsrecht

Übersicht zur aktuellen Berechnung und Kürzung des Urlaubsanspruchs*RAin Dr. Julia M. Bruck, Essen*

DB1394914 (Kurzfassung vgl. S. M12)

S. 463

KOMPAKT

Arbeitszeitrecht

Angeordnete Fortbildungszeiten als Arbeitszeit i.S.d. Arbeitszeitrichtlinie 2003/88/EG*Stephan Sura, Köln*

DB1397109

S. 469

Gleichbehandlung

Keine Diskriminierung bei fehlendem Zugang der Einladung zum Vorstellungsgespräch*RA/FAArbR Dr. Jakob Glajcar, LL.B., Gütersloh*

DB1394928

S. 470

Arbeitsvertragsrecht

Erschütterung des Beweiswerts einer Arbeitsunfähigkeitsbescheinigung durch Gleichlauf von Krankschreibung und Kündigungsfrist*RA/FAArbR Fabian Neugebauer, LL.M. / RA Jan Westhues, LL.B., beide Köln*

DB1394881

S. 471

ENTSCHEIDUNGEN

Betriebsverfassungsrecht

Die Weiterbeschäftigung eines Arbeitnehmers aufgrund einer Vereinbarung nach § 41 Satz 3 SGB VI ist eine mitbestimmungspflichtige Einstellung*BAG, Beschluss vom 22.09.2021 – 7 ABR 22/20*

DB1397826

S. 472





04.2022

Jahrgang 75 / 15.02.22

ISSN 0340-9031 / www.wpg.de

406/42204

Fachlicher Beirat

WP StB RA Dr. Hans-Peter Aicher

WP StB Prof. Dr. Frank Beine

WP StB Dr. Stefan Bischof

WP StB Andrea Bruckner

WP Burkhard Eckes

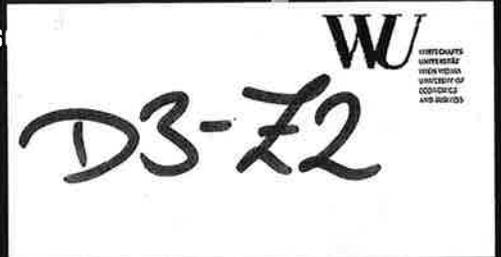
WP StB Dr. Karl Petersen

RAin Stefanie Reichel

Prof. Dr. Oliver Thomas



KOMPETENZ S



RECHNUNGSLEGUNG

EU-Taxonomie implementieren – ein Mammutprojekt?

Andrea Bardens, Dr. Christoph Wallek und Jasmin Werth » 184

ASSURANCE

EU-Konsultation zur Verbesserung der Qualität und der Durchsetzung der Unternehmensberichterstattung

Dr. Sebastian Kuck

» 175

RECHNUNGSLEGUNG

Green and More: Künftige Klimaberichterstattung im (Konzern-)Lagebericht

Yvonne C. Meyer und Ina Herder

» 194

FINANCIAL SERVICES

Regulierung des Finanzsektors - Entwicklungen von Mai bis Dezember 2021

Dr. Max Weber, Dr. Thomas Grauer und Sabine Schmid

» 200

BRANCHEN

Das Vorsichtsprinzip In der öffentlichen Rechnungslegung

Prof. Dr. Peter C. Lorson und Dr. Ellen Haustein

» 215

MANAGEMENT & BERATUNG

Mitbestimmung in deutschen Aufsichtsräten

Svenja Hillebrandt und

Prof. Dr. Nicole V. S. Ratzinger-Sakel

» 222

STEUERN & RECHT

Verrechnungspreise für Finanzierungsbeziehungen

Prof. Dr. Xaver Ditz und Dr. Christian Engelen

» 232



ASSURANCE

KOMPAKT

IDW zur Verbesserung der Qualität der Unternehmensberichterstattung und ihrer Durchsetzung	» 173
Verabschiedung von IDW Verlautbarungen vor dem Hintergrund der neuen GoA	» 174
Aufhebung IDW PH 9.400.11: Auswirkungen von Fehlerfeststellungen (DPR bzw. BaFin) auf Bestätigungsvermerk	» 174

ANALYSE

EU-Konsultation zur Verbesserung der Qualität und der Durchsetzung der Unternehmensberichterstattung <i>Dr. Sebastian Kuck</i>	» 175
---	-------



RECHNUNGSLEGUNG

KOMPAKT

Berücksichtigung von ESG-bezogenen Aspekten in IFRS-Abschlüssen	» 181
IDW: Arbeitshilfe zu Artikel 8 der Taxonomie-Verordnung	» 181
EFRAG: vorläufiger Arbeitsstand zu neuen Standards für die Nachhaltigkeitsberichterstattung	» 182
IDW RH HFA 1.014 zu Fragen des bilanziellen Ausweises von Wertpapieren neu gefasst	» 183

ANALYSE

EU-Taxonomie implementieren – ein Mammutprojekt? <i>Andrea Bardens, Dr. Christoph Wallek und Jasmin Werth</i>	» 184
Green and More: Künftige Klimaberichterstattung im (Konzern-)Lagebericht <i>Yvonne C. Meyer und Ina Herder</i>	» 194



FINANCIAL SERVICES

KOMPAKT

BaFin: Anforderungen an eigene Schätzungen der Verlustquote bei Ausfall	» 197
Verordnung über Anforderungen an elektronische Wertpapierregister	» 197
Nachhandelstransparenz: BaFin gestattet weiterhin die spätere Veröffentlichung von Geschäften	» 199
Geldwäsche: EBA warnt vor De-Risking	» 199

ANALYSE

Regulierung des Finanzsektors – Entwicklungen von Mai bis Dezember 2021 <i>Dr. Max Weber, Dr. Thomas Grauer und Sabine Schmid</i>	» 200
--	-------



BRANZHEN

KOMPAKT

- Öffentlicher Sektor: Mustervermerke für das Haushaltsjahr 2022 » 214
 IPSAS und IFRS im Vergleich » 214

ANALYSE

- Das Vorsichtsprinzip in der öffentlichen Rechnungslegung – Anmerkungen zu
 Adam/Heiling/Meglitsch, WPg 2020, S. 1190, mit Blick auf die Bilanzierung von
 Rückstellungen nach HGB und SsD
Prof. Dr. Peter C. Lorson und Dr. Ellen Haustein » 215



MANAGEMENT & BERATUNG

KOMPAKT

- Geplante Änderungen des Deutschen Corporate Governance Kodex » 220
 Compliance und Integrity Management » 220
 Unternehmen berichten zunehmend über UN-Nachhaltigkeitsziele » 220
 Rezension: Reform der Corporate Governance nach dem Wirecard-Skandal ... » 221

ANALYSE

- Mitbestimmung in deutschen Aufsichtsräten – Eine Bestandsaufnahme vor
 dem Hintergrund der Novellierung des DCGK 2020
Svenja Hillebrandt und Prof. Dr. Nicole V. S. Ratzinger-Sakel » 222



STEUERN & RECHT

KOMPAKT

- EU-Kommission geht gegen Briefkastenfirmen vor » 229
 OECD veröffentlicht Regelungen zur Mindestbesteuerung » 230
 Anwendungsfragen zu § 55 Abs. 4 InsO » 231

ANALYSE

- Verrechnungspreise für Finanzierungsbeziehungen – Kritische Analyse
 der Verwaltungsgrundsätze Verrechnungspreise vom 14.07.2021 und der
 Zinsurteile des BFH vom 18.05.2021 (I R 4/17 und I R 62/17)
Prof. Dr. Xaver Ditz und Dr. Christian Engelen » 232

NJW

WU
D3-Z171
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

Neue Juristische Woche

In Verbindung
mit dem Deutschen Anwaltverein
und der Bundesrechtsanwaltskammer
herausgegeben von
den Rechtsanwälten
Prof. Dr. Peter Bräutigam
Prof. Dr. Wolfgang Ewer
Prof. Dr. Rainer Hamm
Dr. Hilke Herchen
Dr. Ulrich Karpenstein
Dr. Nathalie Oberthür

Aus dem Inhalt

<i>J. Croon-Gestefeld</i> Die nachhaltige Beschaffenheit der Kaufsache	497
<i>H. Zech</i> Haftung für Trainingsdaten Künstlicher Intelligenz	502
<i>B. von Kiedrowski</i> Bemessung der Nachtragsvergütung in Abschlagsrechnung im Eilverfahren	508
<i>B. Füssenich</i> Die Entwicklung des Steuerrechts	511
<i>K. Zimmermann/S. Raddatz</i> Die Entwicklung des Stiftungsrechts	517
<i>EuGH</i> Zusatzentgelt bei Zahlung ohne Einzugsermächtigung (Anm. S. Augenhofer)	529
<i>BGH</i> Ersatz der Reparaturkosten trotz Gutachten auf Totalschadensbasis (Anm. B. Hefeler)	539
<i>OLG Bamberg</i> „Impfpassfälschungen“ – Einordnung von Impfausweis als Gesundheitszeugnis	556
<i>BAG</i> Betriebsschließung wegen Corona (Anm. D. Marski)	560
<i>BFH</i> Abfindungszahlung im Scheidungsfall	567



8/2022

17. Februar 2022
75. Jahrgang S. 497–568
www.njw.de

Aus NJW-aktuell

Interview

Weltstrafrecht
in Deutschland

Forum

„Corona-Spaziergänge“: Was gilt?

Unternehmen

Unlautere Online-Bewertungen



Aufsätze

Johanna Croon-Gestefeld	Die nachhaltige Beschaffenheit der Kaufsache	497
	Wie der Begriff der Beschaffenheit einer Kaufsache nachhaltig interpretiert werden kann, ist sehr umstritten. Inhaltlich unterscheiden sich die vorgeschlagenen Ansätze stark. In diesem Beitrag werden sie systematisiert.	
Herbert Zech	Haftung für Trainingsdaten Künstlicher Intelligenz	502
	Daten werden zunehmend für das Training von KI eingesetzt. Das stellt die Frage nach einer möglichen Haftung von Datenlieferanten. Der Beitrag untersucht, ob hierfür das allgemeine Deliktsrecht in Betracht kommt.	

Zur Rechtsprechung

Bernhard von Kiedrowski	Bemessung der Nachtragsvergütung in Abschlagsrechnung im gerichtlichen Eilverfahren (KG NJW 2022, 548)	508
-------------------------	---	-----

Bericht

Bert Füssenich	Die Entwicklung des Steuerrechts im zweiten Halbjahr 2021	511
Klaus Zimmermann / Stefan Raddatz	Die Entwicklung des Stiftungsrechts 2021	517

Kanzlei & Mandat

Hans-Ulrich Graba	Herabsetzung und Befristung des Unterhalts	525
-------------------	---	-----

Buchbesprechungen

Müller / Schlothauer / Knauer: Münchener Anwaltshandbuch Strafverteidigung (Detlef Burhoff) • Bechtold / Bosch: Gesetz gegen Wettbewerbsbeschränkungen: GWB (Andreas von Bonin)		527
---	--	-----

NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Rubrikenmarkt	27
Anwälte unter Generalverdacht J. Kraus		Meilenstein deutscher Strafrechtsgeschichte S. Bock		web.report	28
Agenda	6	Forum	15	Stellenmarkt	29
Meldungen/Kolumne	7	Rechtsfragen der „Corona-Spaziergänge“ M. Thiel		Beck'sche Zeitschriften	40
Gesetzgebung	8	Aus der Anwaltschaft	17	Buchhinweise	42
Rechtsprechung in Kürze	8	ua: Kündigung von Anderkonten S. Göcken		Veranstaltungshinweise	44
Entscheidung der Woche	9	Recht im Unternehmen	19	Heftvorschau/Impressum	46
		Riskanter Griff nach den Sternen L. Schulte			

Rechtsprechung



Europäische Gerichte

EuGH 02.12.21 – C-484/20
**Zusatzentgelt bei Zahlung ohne Einzugs-
 ermächtigung** (Anm. S. Augenhöfer) 529

Verfassungsgerichte

BVerfG 08.12.21 – 2 BvL 1/13
**Verfassungswidriger Steuernachteil für
 Überschuss- gegenüber Gewinneinkünften** 532

Zivilgerichte

BGH 16.11.21 – VI ZR 100/20
**Ersatz der Reparaturkosten trotz Gutachten
 auf Totalschadensbasis** (Anm. B. Heßeler) 539

BGH 12.10.21 – VI ZR 513/19
**Keine Erstattung von Umsatzsteuer für
 Ersatzfahrzeug bei fiktiver Abrechnung** 543

BGH 22.09.21 – XII ZB 93/21
**Anhörung des Betroffenen erst im Abhilfe-
 verfahren** 546

KG 02.11.21 – 27 U 120/21
**Feststellung im Eilverfahren zu nachtrags-
 bezogenen Abschlagsrechnungen** 548

OLG Celle 06.10.21 – 9 W 99/21
**Abgrenzung zwischen wirtschaftlichem und
 nicht wirtschaftlichem Verein** 555

Strafgerichte

OLG Bamberg 17.01.22 – 1 Ws 132/21
**„Impfpassfälschungen“ – Einordnung eines
 Impfausweises als Gesundheitszeugnis** 556

OLG Celle 02.08.21 – 2 Ws 230/21, 2 Ws 234/21
**Sitzungspolizeiliche Maßnahme zu einer
 Corona-Testpflicht im Sitzungssaal (Ls.)** 558

Verwaltungsgerichte

OVG Magdeburg 03.11.21 – 2 O 127/21
**Zwangsvollstreckung bei mehreren Wohnsitzen
 des Schuldners** 559

OVG Saarlouis 24.11.21 – 2 B 218/21
**Erlaubnis für den Betrieb einer professionellen
 Erziehungsstelle (Ls.)** 560

Arbeitsgerichte

BAG 13.10.21 – 5 AZR 211/21
**Coronabedingte Betriebschließung –
 Kein Betriebsrisiko** (Anm. D. Marski) 560

Finanzgerichte

BFH 01.09.21 – II R 40/19
Abfindungszahlung im Scheidungsfall 567

BFH 31.08.21 – XI B 33/21
**Unternehmereigenschaft einer Hundezüchterin
 ohne Gewinnerzielungsabsicht (Ls.)** 568



Beherrscht die Rechtssprache wie kein anderer.

Das Rechtswörterbuch

erläutert kurz und bündig über 13.200 Begriffe aus allen Gebieten – von »Abänderungsklage« bis »Zwölf Tafelgesetz«. Der »Weber« ermöglicht sowohl Juristinnen und Juristen als auch Laien einen ersten Einstieg in alle Rechtsgebiete. Er trägt damit zum Verständnis der Rechtsordnung und zum korrekten Gebrauch der Fachbegriffe bei.

Weber (vormals Creifelds), Rechtswörterbuch
 24. Auflage, 2022, XXIV, 2018 Seiten.
 Inklusive Online-Zugang. In Leinen € 69,-
 ISBN 978-3-406-77572-7 | Neu im Januar 2022 ≡ beck-shop.de/32405820

Die 24. Auflage

ist wieder auf dem aktuellen Stand u.a. mit MoPeG, FüPoG II, DiRUG, LieferkettensorgfaltspflichtenG, dem Gesetz zur Stärkung des Verbraucherschutzes im Wettbewerbs- und Gewerberecht, Gesetz für faire Verbraucherverträge, Gesetz zur Änderung des Strafgesetzbuches – Strafbarkeit des Betriebes krimineller Handelsplattformen im Internet, Mietspiegelreformgesetz, Reform des WEG.

Erhältlich im Buchhandel oder bei: beck-shop.de | Verlag C.H. BECK oHG · 80791 München | kundenservice@beck.de | Preise inkl. MwSt. | 173932
[facebook.com/verlagCHBECK](https://www.facebook.com/verlagCHBECK) [linkedin.com/company/verlag-c-h-beck](https://www.linkedin.com/company/verlag-c-h-beck) twitter.com/CHBECKRecht





Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

Herausgeber: Prof. Dr. Wolfgang Lücke, Leipzig · Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Hanns-Prütting, Köln · Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Karsten Schmidt, Hamburg

zip-online.de

Gründungsherausgeber: RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

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



Profitieren Sie von Ihrer ONLINE-DATENBANK

- Aufsätze** >
- Klaus Peter Berger / Hendrik Nettekoven** – Die marktwirtschaftlich geleitete ergänzende Vertragsauslegung bei unwirksamen Zinsanpassungsklauseln in langfristigen Sparverträgen 293
 - Alessandra Stüttgen** – Abschlussprüferhaftung nach FISG 300
 - Jean Mohamed** – Eine Gedankenskizze zur Unternehmensmitbestimmung nach dem Koalitionsvertrag 305

- Rechtsprechung** >
- Klausel über laufzeitunabhängigen Verwaltungskosteneinbehalt in zinslosem Studiendarlehensvertrag wirksam (BGH v. 18.1.2022 – XI ZR 505/21) 310
 - Bestellung eines besonderen Vertreters zur Geltendmachung von Ersatzansprüchen wegen Pflichtverletzung des Geschäftsführers auch bei Inanspruchnahme einer von diesem mittelbar beherrschten Gesellschaft (BGH v. 30.11.2021 – II ZR 8/21) 312
 - Ersatzlieferung eines erheblich höherwertigen Nachfolgemodells nur bei Zuzahlung durch den Käufer (BGH v. 8.12.2021 – VIII ZR 190/19) 318
 - Berichtigung von Urlaubsabgeltungsanspruch bei Inanspruchnahme der Arbeitsleistung durch Insolvenzverwalter als Masseverbindlichkeit (BAG v. 25.11.2021 – 6 AZR 94/19) 334
 - Zur Festlegung eines Abfindungshöchstbetrags in einem Sozialplan (BAG v. 7.12.2021 – 1 AZR 562/20) 339

Mit Jahresregister 2021

ottoschmidt



86209702207

ZIP

Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

**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

Herausgeberbeirat:

Prof. Dr. Holger Altmeppen · Prof. Dr. Christian Armbrüster · Vors. Richter am BGH a.D. Prof. Dr. Alfred Bergmann
Prof. Dr. Georg Bitter · Prof. Dr. Moritz Brinkmann · Prof. Dr. Ulrich Ehrlicke · Prof. Dr. Horst Eidenmüller ·
Prof. Dr. Dr. h.c. Dr. h.c. Holger Fleischer · RA Dr. Burkard Göpfert · Vors. Richter am BGH a.D. Prof. Dr. Wulf 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. Godehard 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. Volker 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

Inhalt

zip-online.de

Aufsätze**Klaus Peter Berger / Hendrik Nettekoven – Die marktwirtschaftlich geleitete ergänzende Vertragsauslegung bei unwirksamen Zinsanpassungsklauseln in langfristigen Sparverträgen**

Zinsanpassungsklauseln sind ein wichtiges und verbreitetes Instrument bei langfristigen Kredit- und Sparverträgen. Die in der Praxis verwendeten Formulierungen sind Gegenstand einer Vielzahl von Musterfeststellungsklagen. Insbesondere bei Altverträgen entsprechen die Klauseln mehrheitlich nicht den von der höchstrichterlichen Rechtsprechung aufgestellten Anforderungen. 293

Alessandra Stüttgen – Abschlussprüferhaftung nach FISG

Verbesserte Prüfungsqualität, angemessene Schadenskompensation und abschreckende Ahndung – ob mit dem am 1.7.2021 in Kraft getretenen Finanzmarktintegritätsstärkungsgesetz (FISG) nur eine befürchtete „halbherzige Reform“ vorliegt, bedarf im Hinblick auf die Verschärfung der Abschlussprüferhaftung einer kritischen Würdigung. 300

Jean Mohamed – Eine Gedanken-skizze zur Unternehmensmitbestimmung nach dem Koalitionsvertrag

Die Koalition aus SPD, BÜNDNIS 90/DIE GRÜNEN und FDP hat in ihrem Koalitionsvertrag vom 24.11.2021 mit dem Titel „Mehr Fortschritt wagen. Bündnis für Freiheit, Gerechtigkeit und Nachhaltigkeit“ ihre Vorstellungen für die 20. Legislaturperiode vorgestellt. Der Fortentwicklung der deutschen Unternehmensmitbestimmung, einem internationalen Unikat, widmet der Koalitionsvertrag nur wenige Zeilen, diesen soll hier jedoch im Rahmen einer ersten Skizzierung kritisch nachgegangen werden. 305

Buchbesprechungen

Dr. Josef Parzinger, Rechtsanwalt und Partner / Philip Buschhaus, wiss. Mitarbeiter, Kirkland & Ellis International LLP, München. – Flöther (Hrsg.): Unternehmensstabilisierungs- und -restrukturierungsgesetz (StaRUG), Kommentar – 1. Aufl. 2021, Verlag C.H.Beck, 848 S., 139 € 308

Inhalt

Rechtsprechung**Bank- und Kreditsicherungsrecht**

Klausel über laufzeitunabhängigen Verwaltungskosteneinbehalt in zinslosem Studiendarlehensvertrag wirksam

(BGH, Urt. v. 18.1.2022 – XI ZR 505/21) 310

Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

Bestellung eines besonderen Vertreters zur Geltendmachung von Ersatzansprüchen wegen Pflichtverletzung des Geschäftsführers auch bei Inanspruchnahme einer von diesem mittelbar beherrschten Gesellschaft

(BGH, Urt. v. 30.11.2021 – II ZR 8/21) 312

Gerichtliche Bestellung von Aufsichtsratsmitgliedern einer Bank in Übernahme-situation

(OLG Frankfurt, Beschl. v. 13.1.2022 – 20 W 5/22, 20 W 9/22) 316

Vertrags- und Haftungsrecht

Ersatzlieferung eines erheblich höherwertigen Nachfolgemodells nur bei Zahlung durch den Käufer

(BGH, Urt. v. 8.12.2021 – VIII ZR 190/19) 318

Zur Haftung des Herstellers gegenüber Käufer eines abgasmanipulierten gebrauchten Diesel-Pkw bei Kauf in 2017

(BGH, Urt. v. 23.9.2021 – III ZR 200/20) 330

Insolvenz- und Sanierungsrecht

Zur Massezugehörigkeit von (Einkommen-)Steuererstattungsansprüchen bei Restschuldbefreiung im laufenden Insolvenzverfahren

(BGH, Urt. v. 13.1.2022 – IX ZR 64/21) 332

Berichtigung von Urlaubsabgeltungsanspruch bei Inanspruchnahme der Arbeitsleistung durch Insolvenzverwalter als Masseverbindlichkeit

(BAG, Urt. v. 25.11.2021 – 6 AZR 94/19) 334

Keine Insolvenzanfechtung der Umwandlung einer Lebensversicherung in pfändungsgeschützte Versicherung gegenüber dem Versicherer

(OLG Karlsruhe, Urt. v. 10.1.2022 – 3 U 30/21) 337

Arbeits- und Sozialrecht

Zur Festlegung eines Abfindungshöchstbetrags in einem Sozialplan

(BAG, Urt. v. 7.12.2021 – 1 AZR 562/20) 339

Um etwas durchzusetzen,
braucht es einen überzeugenden Plan.
Otto Schmidt online

Gesellschaftsrecht

4 Wochen gratis nutzen!

Aktionsmodul

Meinungsführende Fachliteratur für das Handels- und Gesellschaftsrecht.

169 € pro Monat für 3 Nutzer.
otto-schmidt.de/akgr

Preisstand 1.1.2022 zzgl. MwSt.

Inhalt

ZIP Report

Aktuelle Rechtsprechung

EuGH zum Anspruch eines Arbeitnehmers mit Behinderung in Probezeit auf anderen Arbeitsplatz	R4
BGH: Verzinsung des Betrags für Auslagen und Vergütung des gemeinsamen Vertreters.....	R4
BGH: Kein Anspruch des Käufers eines gebrauchten Diesel-Pkw auf Herausgabe der Bereicherung nach Verjährung seines Schadensersatzanspruchs	R4
BGH zur Aufforderung des Vermieters durch Inkassodienstleister zur Herabsetzung der Miete auf zulässigen Betrag	R5

Gesetzgebung

BMJ: RefE zur dauerhaften Ermöglichung der virtuellen Hauptversammlung der AG	R5
---	----

Dokumentation

Gravenbrucher Kreis: Corona-Schutzschirmverfahren für Unternehmen	R6
---	----

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.



RWS-Praktiker-Webinar [S 15 FAO] [GOJ] [S 5 DSIV-FBRL]

Mittwoch, 9. März 2022 von 9.30 bis 16.30 Uhr

Haftung des StB/WP bei Insolvenzschäden

Fokus: Handlungsstrategien für Steuerberater/
Wirtschaftsprüfer, Prozessanwälte und Insolvenzverwalter



Die Themen

- Anforderungen an die Beurteilung der Fortführungsprognose
- Pflichten des Wirtschaftsprüfers bei der Erstellung und Prüfung eines Jahresabschlusses
- Pflichten des Steuerberaters bei der Erstellung des Jahresabschlusses
- Haftung des StB/WP für Insolvenzvertiefungsschäden
- Haftung des StB/WP aus Ansprüchen nach den Grundsätzen des VSD
- Strafrechtliche Risiken des Beraters bei Fortsetzung des Mandats
- Haftung des StB/WP gegenüber Neugläubigern
- Deliktische Haftung der Steuerberatergesellschaft

Ihre Referenten



Dr. Magnus Wagner, LL.M. oec., Rechtsanwalt, Fachanwalt für Insolvenzrecht, ist Partner der AHW Insolvenzverwaltung GbR mit Sitz in Köln. Der Referent wird seit 2009 regelmäßig von den Amtsgerichten Köln und Siegen zum Insolvenzverwalter bestellt. Im Rahmen der Verfahrensabwicklung beschäftigt sich Dr. Magnus Wagner regelmäßig mit der Realisierung von Haftungsansprüchen gegen Gesellschaftsorgane aus Insolvenzverschleppung sowie gegen die früheren Steuerberater/Wirtschaftsprüfer der insolventen Gesellschaften. Er referiert und veröffentlicht regelmäßig zum Themenkomplex der Beraterhaftung für Insolvenzschäden.



Karsten Zabel, Wirtschaftsprüfer, Steuerberater, ist geschäftsführender Gesellschafter der Wirtschaftsprüfungsgesellschaft RST HANSA GmbH in Essen. Vorrangig befasst sich der Referent im Restrukturierungsbereich mit der Erstellung und Beurteilung von Sanierungskonzepten, Insolvenzplänen und integrierten Planungsrechnungen. Er verfügt über umfassende Erfahrungen im Bereich der Prüfung und Beratung von Unternehmen in der Krise und beschäftigt sich regelmäßig mit handels- und steuerrechtlichen Fragen im Sanierungsbereich. Daneben unterstützt er Insolvenzverwalter in den genannten Bereichen. Karsten Zabel ist Autor des Buches *Rendels/Zabel, Insolvenzplan* und Mitautor im *HRI – Handbuch Restrukturierung in der Insolvenz*.

Teilnahmegebühr: € 599,00 zzgl. MwSt. (= brutto € 712,81)
inkl. Teilnehmerunterlagen zum Download

RWS Verlag Kommunikationsforum GmbH & Co. KG · Aachener Str. 222 · 50931 Köln
Telefon (0221) 400 88 30 · Fax (0221) 400 88 77 · seminar@rws-verlag.de · rws-seminare.de



RWS Verlag
Kommunikationsforum

AW-Praxis D3-Z58

Außenwirtschaftliche Praxis – Zeitschrift für Außenwirtschaft in Recht und Praxis

reguvis.de/aw-prax

■ Welche Anforderungen stellt das OFAC an Sanctions Compliance Programs?

■ Single Window in der EU: Ein Feigenblatt oder mehr?

■ Außenwirtschaftsrecht und Hochschulen

■ Akkreditivanspruch bei früherer Akzeptierung gleicher Abweichungen?

■ Modernisierung in Uganda und Tansania

■ Einfuhrverbot gegen Zwangsarbeit

■ ICC Einheitliche Richtlinien für digitale Handelstransaktionen (URDTT)

28. Jahrgang · 15. Februar 2022 · Seiten 45–92

2/2022

Reguvis

Vertriebspartner
in Österreich
Kitzler Verlag

Außenwirtschaftliche Praxis

Herausgegeben in Verbindung mit dem Europäischen Forum für Außenwirtschaft, Verbrauchsteuern und Zoll e.V. (EFA)

Schriftleitung

Prof. Dr. Hans-Michael Wolfgang, redaktion@aw-prax.de, Anschrift wie Verlag

Redaktion Außenhandelsrecht

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff, Rechtsanwalt redaktion@aw-prax.de, Anschrift wie Verlag

Redaktion Exportkontrollrecht

Dr. Klaus Pottmeyer (stellvertretender Schriftleiter), Rechtsanwalt redaktion@aw-prax.de, Anschrift wie Verlag

Redaktion Zollrecht

Prof. Dr. Sandra Rinnert, LL.M. (Georgetown), redaktion@aw-prax.de, Anschrift wie Verlag

Herausgeberbeirat

Dr. Angela Dube, Deutscher Industrie- und Handelskammertag (DIHK), Berlin

Prof. Dr. Dirk Ehlers, Zentrum für Außenwirtschaftsrecht e.V.
Carsten Fischer, Präsidialmitglied der Bundessteuerberaterkammer und Präsident der StBK Niedersachsen

RA Dr. Nils Harnischmacher, Münster, Außenwirtschaftsrunde e.V.

RA Klaus John, Zentralverband Elektrotechnik- und Elektroindustrie e.V. (ZVEI), Frankfurt

Jan Jost, Bundesverband der Deutschen Industrie e.V. (BDI), Berlin

RA Jutta Knell, Bundesverband Spedition und Logistik e.V. (BSL), Bonn

RA Michael Lux, Brüssel

Dr. Klaus-Peter Müller-Eiselt, Vors. Richter am Bundesfinanzhof a.D., München

Murat Özdemir, Leiter Außenwirtschaft und Zoll, Außenhandelsvereinigung des deutschen Einzelhandels e.V. (AVE), Berlin

Brian Petter, Verband der Chem. Industrie e.V., Frankfurt

Georg Pietsch, Abteilungspräsident im Bundesamt für Wirtschaft und Ausfuhrkontrolle (BAFA), Eschborn

Prof. Dr. Burghard Piltz, Rechtsanwalt, Hamburg

Prof. Dr. Achim Rogmann LL.M. (Murdoch), Brunswick European Law School an der Ostfalia Hochschule für angewandte Wissenschaften, Wolfenbüttel

Peter Scheben, Bundesverband der Deutschen Sicherheits- und Verteidigungsindustrie e.V.

Olaf Simonsen, Vizepräsident a.D., ehemals Bundesamt für Wirtschaft und Ausfuhrkontrolle (BAFA), Eschborn

Prof. Dr. Walter-Michael Summersberger, Universität Linz

Dr. Bettina Vogl-Lang, Bundesministerium für Finanzen, Wien

Klaus Vorpeil, Rechtsanwalt, Mainz/Bad Kreuznach

Karl Wendling, Ministerialdirigent im Bundesministerium für Wirtschaft und Energie, Berlin

Oliver Wieck, ICC Germany e.V., Berlin

Prof. Dr. Peter Witte, ehemals Hochschule des Bundes, Münster

Ständige Mitarbeiter

Dr. Susanne Aigner, ehemals Europäische Kommission, Brüssel

Stephan Alexander, Richter am Finanzgericht Düsseldorf

Dr. Gabriela Burkert-Basler, Rechtsanwältin & Partnerin, Burkert – Basler & Partner Rechtsanwälte PartG mbB, München

Dr. Kai Henning Felderhoff, Rechtsanwalt, AWB Rechtsanwaltsgesellschaft mbH, Münster

Prof. Dr. Dr. h.c. (UA) Lothar Gellert, Hochschule des Bundes, Münster

Prof. Dr. Reginhard Henke, ehemals Hochschule des Bundes, Münster

Hans-Joachim Kampf, Dipl.-Finanzwirt, ehemals Hochschule des Bundes, Münster

Dr. Thomas Möller, Regierungsdirektor, Hauptzollamt Osnabrück

Willi Vögelé, Leitender Regierungsdirektor a.D., Freiburg i. Br.

Dr. Carsten Weerth, Dipl.-Finanzwirt, BSc. (Glasgow), LL.M., MA, Hauptzollamt Bremen

Beiträge · Aufsätze · Berichte

Dr. Gabriela Burkert-Basler

■ Welche Anforderungen stellt das OFAC an Sanctions Compliance Programs? 49

Dr. Carsten Weerth

■ Single Window in der EU: Ein Feigenblatt oder mehr? 54

Dr. Mirko Wolfgang Brill/Amar Faßbender

■ Außenwirtschaftsrecht und Hochschulen 61

Klaus Vorpeil

■ Akkreditivanspruch bei früherer Akzeptierung gleicher Abweichungen? 67

Dr. Thomas Kiefer

■ Modernisierung in Uganda und Tansania 69

Prof. Dr. Stefan Kirchner

■ Einfuhrverbot gegen Zwangsarbeit 75

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff

■ ICC Einheitliche Richtlinien für digitale Handelstransaktionen (URDTT) 78

RechtsprechungsReport

Thomas Traub

■ Kosten für Qualitätsprüfungen als Bestandteil des Zollwerts? 82

Dr. Kai Henning Felderhoff

■ Zolltarifliche Einreihung und Antidumpingzölle 85

Aus- und Weiterbildung

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff

■ Zahlungsbedingungen als zentrale Vereinbarung in Auslandsgeschäften 89

Nachrichten

GesetzgebungsReport

SeminarKalender

StellenMarkt

finden Sie im „AW-Prax Newsticker“ als separate Ergänzung zum Heft!

Impressum

47, 77



Geschäftsführende

Herausgeber:

Prof. Dr. Petra Buck-Heeb
Prof. Dr. Jens Koch
Prof. Dr. Philipp Maume

Herausgeber:

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 Langenbacher
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

Schriftleitung:

Prof. Dr. Philipp Maume

bkr.beck.de

SONDERAUSGABE ZUR SCHWARMFINANZIERUNG

- Prof. Dr. Petra Buck-Heeb / Prof. Dr. Sebastian Omlor*
Schwarmfinanzierung und Crowdfunding 137
- Constantin Fabricius*
Die ECSP-VO als alternative Anlage- und
Fremdfinanzierungslösung 139
- Dr. Jens Engelmann-Pilger*
Anwendungsbereich der ECSP-VO und offene Fragen
für die Praxis in Deutschland 144
- Dr. Tobias Riethmüller*
Aufsichts- und kapitalmarktrechtlicher Gehalt der
ECSP-Verordnung 149
- Dr. Anna Izzo-Wagner / Till Otto*
Aktuelle aufsichtsrechtliche Zulassungsvoraussetzungen
unter der ECSP-VO 155
- Dr. Anna Izzo-Wagner / Till Otto*
Verhaltenspflichten bei Vermittlung an Investoren
unter der ECSP-VO 163
- Prof. Dr. Petra Buck-Heeb*
Schwarmfinanzierungs-Gesetzgebung zwischen
Zivil- und Aufsichtsrecht 169
- Prof. Dr. Moritz Renner / Sebastian Seidel*
Prospekthaftung nach dem Schwarmfinanzierung-Begleitgesetz 176
- Klaus Rotter / Thomas Ertl*
Anlegerschutz der ECSP-VO 184
- Dr. Konrad Rusch*
Die Haftung für fehlerhafte Anlagebasisinformationsblätter
nach der ECSP-VO in grenzüberschreitenden Sachverhalten 192
- Philippe Woesch*
Fronting-Bank-Modelle im Lichte der ECSP-VO 199

BKR



ZEITSCHRIFT FÜR BANK-
UND KAPITALMARKTRECHT

SONDERAUSGABE ZUR SCHWARMFINANZIERUNG

<i>Prof. Dr. Petra Buck-Heeb / Prof. Dr. Sebastian Omlor</i> Schwarmfinanzierung und Crowdfunding	137
<i>Constantin Fabricius</i> Die ECSP-VO als alternative Anlage- und Fremdfinanzierungslösung	139
<i>Dr. Jens Engelmann-Pilger</i> Anwendungsbereich der ECSP-VO und offene Fragen für die Praxis in Deutschland	144
<i>Dr. Tobias Riethmüller</i> Aufsichts- und kapitalmarktrechtlicher Gehalt der ECSP-Verordnung	149
<i>Dr. Anna Izzo-Wagner / Till Otto</i> Aktuelle aufsichtsrechtliche Zulassungsvoraussetzungen unter der ECSP-VO	155
<i>Dr. Anna Izzo-Wagner / Till Otto</i> Verhaltenspflichten bei Vermittlung an Investoren unter der ECSP-VO	163
<i>Prof. Dr. Petra Buck-Heeb</i> Schwarmfinanzierungs-Gesetzgebung zwischen Zivil- und Aufsichtsrecht	169
<i>Prof. Dr. Moritz Renner / Sebastian Seidel</i> Prospekthaftung nach dem Schwarmfinanzierung-Begleitgesetz	176
<i>Klaus Rotter / Thomas Ertl</i> Anlegerschutz der ECSP-VO	184
<i>Dr. Konrad Rusch</i> Die Haftung für fehlerhafte Anlagebasisinformationsblätter nach der ECSP-VO in grenzüberschreitenden Sachverhalten	192
<i>Philippe Woesch</i> Fronting-Bank-Modelle im Lichte der ECSP-VO	199

Geschäftsführende

Herausgeber:

Prof. Dr. Petra Buck-Heeb
Prof. Dr. Jens Koch
Prof. Dr. Philipp Maume

Herausgeber:

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 Langenbacher
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

Schriftleitung:

Prof. Dr. Philipp Maume

bkr.beck.de

AUFSÄTZE

- Dr. Kai Zahrte*
Aktuelle Entwicklungen im Zahlungsdiensterecht (2020–2021) 69
- Dr. Volker Lang*
Verjährung von Rückforderungsansprüchen nach der
Postbank-Entscheidung des Bundesgerichtshofs 78
- Dr. Christian Lange-Hausstein*
Self-Sovereign Identity und Identitätsprüfung nach dem GwG 87
- Dr. Benedikt Strobel*
Girovertrag, unregelmäßige Verwahrung und Negativzins 96
- Dr. André Kruschke*
Auslagerungen von Kapitalverwaltungsgesellschaften nach
dem KAGB 101

RECHTSPRECHUNG

- Kreditrecht*
LG Berlin Verwahrentgelte bei Giroverträgen
(Wollgarten/Bohne) 109
- OLG Frankfurt* Kommunale Zweckverbände und
Kündigungsausschluss beim Darlehen (Helm) 116
- Kreditsicherungsrecht*
BGH Widerrufsrecht bei Schuldbeitritt zu Verbraucher-
darlehensvertrag (Wiese) 123
- Zahlungsverkehrsrecht*
EuGH Selbstzahlerpauschale bei SEPA-Überweisung 129
- Datenschutzrecht*
LG München I Datenschutzrechtlicher Schadensersatz-
anspruch bei Datenleck (Vander) 131

BKR



ZEITSCHRIFT FÜR BANK-
UND KAPITALMARKTRECHT

AUFSÄTZE

- Dr. Kai Zahrte*
Aktuelle Entwicklungen im Zahlungsdiensterecht (2020–2021) **69**
- Dr. Volker Lang*
Verjährung von Rückforderungsansprüchen nach der Postbank-Entscheidung des Bundesgerichtshofs **78**
- Dr. Christian Lange-Hausstein*
Self-Sovereign Identity und Identitätsprüfung nach dem GwG **87**
- Dr. Benedikt Strobel*
Girovertrag, unregelmäßige Verwahrung und Negativzins **96**
- Dr. André Kruschke*
Auslagerungen von Kapitalverwaltungsgesellschaften nach dem KAGB **101**

RECHTSPRECHUNG

- Kreditrecht*
LG Berlin, Urt. v. 28.10.2021 – 16 O 43/21: Verwarentgelte bei Giroverträgen mit Anmerkung v. Dr. Silke Wollgarten/Dr. Daniel Bohne **109**
- OLG Frankfurt, Urt. v. 27.10.2021 – 17 U 30/21: Kommunale Zweckverbände und Kündigungsausschluss beim Darlehen mit Anmerkung v. Leon Helm **116**
- BGH, Beschl. v. 16.11.2021 – XI ZR 170/21: Widerruf von Immobiliendarlehensverträgen und Förderdarlehen **123**
- Kreditsicherungsrecht*
BGH, Urt. v. 21.9.2021 – XI ZR 650/20: Widerrufsrecht bei Schuldbeitritt zu Verbraucherdarlehensvertrag mit Anmerkung v. Prof. Dr. Volker Wiese **123**
- Zahlungsverkehrsrecht*
EuGH, Urt. v. 2.12.2021 – C-484/20: Selbstzahlerpauschale bei SEPA-Überweisung **129**
- Datenschutzrecht*
LG München I, Urt. v. 9.12.2021 – 31 O 16606/20: Datenschutzrechtlicher Schadensersatzanspruch bei Datenleck mit Anmerkung v. Dr. Sascha Vander **131**



97. Jahrgang / 20. Februar 2022 / Nr. 6

SW **D3-Z25**

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

Steuer- und Wirtschaftskartei

Sonderausgaben

Datenübermittlung ist datenschutzkonform

Steuerreform

KESt-Abzug bei Kryptowährungen

Lohnsteuerrichtlinien

Highlights aus dem Wartungserlass 2021

Missbrauch

Entwurf einer Richtlinie gegen Briefkastengesellschaften

Umsatzsteuer

USt-Update: Aktuelles auf einen Blick

COVID-19-Hilfen

Mietzinsbefreiung und Fixkostenzuschuss

Rechtsprechung

VfGH-Judikatur aus dem Jahr 2021

Linde
www.indeverlag.at



In diesem Heft

Sonderausgaben-Datenübermittlung ist datenschutzkonform (Kresnicka / Atzmüller)	310
Die KEST und ihre Abgeltungs- und Vorauszahlungsfunktion (Cserny / Deichsel / Petritz)	315
Steuertermine im März	320
Highlights aus dem LStR-Wartungserlass 2021 (Seebacher)	321
Erneuerbaren-Förderbeitrag und -Pauschale für 2022 ausgesetzt	326
Entwurf einer EU-Richtlinie gegen Briefkastengesellschaften (Brugger / Dziurdź)	327
Umsatzsteuer-Update Februar 2022: Aktuelles auf einen Blick (M. Mayr)	335
COVID-19, Mietzinsbefreiung und Fixkostenzuschuss (Höllwerth)	343
Aktuelle VfGH-Rechtsprechung (Achatz)	349
■ Verlustausgleichsregelungen	
■ Rehabilitationsgeld	
■ Sozialplanabfertigungen	
■ Einheitswert	
■ COVID-19-Förderungen	
■ Kanalgebühr	

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
Tel. Verlag: +43 1 24 630 Serie, **Fax:** DW 23
Adresse: 1210 Wien, Scheydgasse 24

1 | 2022

99. Jahrgang
15. Februar 2022
S. 1-104
PVSt 6492



D3-Z36

Steuer und Wirtschaft

Zeitschrift für die gesamten
Steuerwissenschaften

Geschäftsführende Herausgeber:

Prof. Dr. Johanna Hey, Köln · Prof. Dr. Christoph Spengel, Mannheim

steuer-und-wirtschaft.de

Mitherausgeber: Prof. Dr. Tina Ehrke-Rabel, Graz · Prof. Dr. Joachim Englisch, Münster ·
Prof. Dr. Dr. h. c. Clemens Fuest, München · Prof. Dr. Joachim Hennrichs, Köln · Prof. Dr. Hanno
Kube, Heidelberg · Prof. Dr. Ralf Maiterth, Berlin · Prof. Dr. Dr. h. c. Wolfgang Schön, München ·
Prof. Dr. Roman Seer, Bochum

Redaktion: Dr. Gary Rüschi

... die zusammengehören:
ITSCHRIFT

StuW online
plus

Online-Modul

... profitieren Sie von Ihrer
ONLINE-DATENBANK

Editorial >	Johanna Hey / Christoph Spengel – Editorial	1
Debatte >	Hanno Kube – Typus, Widmung, Grenzen der Ergänzungsabgabe	3
	Henning Tappe – ... und er ist doch verfassungsmäßig	6
	Michael Voigtländer – Buchwertfortführung statt Veräußerungs- gewinnbesteuerung	10
	Johanna Hey – Buchwertfortführung und Individualsteuerprinzip	11
Abhandlungen >	David J. Rapp / Christian V. Bongers / Daniel M. Vinzent – Öster- reich als Vorbild? Ein Plädoyer für die Stärkung der Maßgeblichkeit der Handels- für die Steuerbilanz in Deutschland	14
	Ulrich Niehus – Notwendigkeit und Fortführung von Ergänzungs- bilanzen bei Einbringungen nach § 24 UmwStG	22
	Matthias Gröne – Rücklage für Ersatzbeschaffung – Begründung und Entwicklungstendenzen einer gewohnheitsrechtlichen Institution	39
	Florian Lenhart – Das Ziel der Wahrung der deutschen Besteue- rungsbefugnis als Rechtfertigungsgrund	50
	Jens Schönfeld / Elias Erdem – Wegzugsbesteuerung nach § 6 AStG n.F. und EU-Recht	70
Aus der internationalen >	Daniel Deranco – „The Economic Arguments for and against a Wealth Tax“	100
Diskussion	Sarah Lauer – „La Participation de Personnes Privées aux Activités Régaliennes: Le Cas du Recouvrement de L'impôt“	101

ottoschmidt



StuW

Steuer und Wirtschaft

Zeitschrift für die gesamten Steuerwissenschaften

**Geschäftsführende Herausgeber:**

Prof. Dr. Johanna Hey, Köln · Prof. Dr. Christoph Spengel, Mannheim

Mitherausgeber:

Prof. Dr. Tina Ehrke-Rabel, Graz · Prof. Dr. Joachim Englisch, Münster · Prof. Dr. Dr. h. c. Clemens Fuest, München · Prof. Dr. Joachim Hennrichs, Köln · Prof. Dr. Hanno Kube, Heidelberg · Prof. Dr. Ralf Maiterth, Berlin · Prof. Dr. Dr. h. c. Wolfgang Schön, München · Prof. Dr. Roman Seer, Bochum

Begründet 1922 von Heinrich Reinach

Ehemalige Herausgeber: Enno Becker · Dieter Birk · Carl Boettcher (geschäftsführend 1934-1962) · Ottmar Bühler · Jan van Dijk · Herbert Dorn · Wilhelm Ehrhard (geschäftsführend 1934-1935) · Karl Heinrich Friauf (geschäftsführend 1971-1973) · Werner Friedrich · Rolf Grabower · Manfred Groh · Karl-Heinrich Hansmeyer (geschäftsführend 1971-1973) · Anton Heigl · Albert Hensel · Norbert Herzig · Ludwig Heßdörfer · Ernst Höhn · Otto Kahn · Paul Kirchhof · Friedrich Klein · Brigitte Knobbe-Keuk (geschäftsführend 1980-1982) · Heinrich Wilhelm Kruse · Joachim Lang (geschäftsführend 1989-2014) · Dieter Leibrecht (geschäftsführend 1958-1970) · Roland Löhlein · Gerhard Mann (geschäftsführend 1971-1973) · Wolfgang Mersmann · Ludwig Mirre · Heinz Oeftering · Heinz Paulick · Heinz-Jürgen Pezzer · Johannes Popitz · Alexander Prugger · Arndt Raupach · Heinrich Reinach (geschäftsführend 1922-1933) · Wolfram Reiß · Gerd Rose (geschäftsführend 1971-1973) · Günter Schmöders (geschäftsführend 1971-1973) · Dieter Schneider · Joachim Schulze-Osterloh · Hartmut Sohn · Gerold Stoll · Klaus Tipke (geschäftsführend 1971-1988) · Christoph Trzaskalik · Otto Veiel · Klaus Vogel · Franz W. Wagner · Otto L. Walter · Franz Wassermeyer · Günter Wöhe · Franz Zitzlaff

Inhalt

steuer-und-wirtschaft.de

Editorial

Johanna Hey / Christoph Spengel – Editorial	1
---	---

Debatte

Die Zukunft des Solidaritätszuschlags

Prof. Dr. Hanno Kube – Typus, Widmung und Grenzen der Ergänzungsabgabe	3
Prof. Dr. Henning Tappe – ... und er ist doch verfassungsmäßig	6

Die Besteuerung privater Immobilienveräußerungen

Prof. Dr. Michael Voigtländer – Buchwertfortführung statt Veräußerungsgewinnbesteuerung	10
Prof. Dr. Johanna Hey – Buchwertfortführung und Individualsteuerprinzip	11

Abhandlungen

Prof. Dr. David J. Rapp, Paris / Christian V. Bongers, Saarbrücken / Daniel M. Vinzent, Saarbrücken – Österreich als Vorbild? Ein Plädoyer für die Stärkung der Maßgeblichkeit der Handels- für die Steuerbilanz in Deutschland

Der Maßgeblichkeitsgrundsatz ist Gegenstand fortwährender steuerbilanzrechtlicher Diskussionen. In Deutschland entfernen sich Handels- und Steuerbilanz zunehmend voneinander, wohingegen der österreichische Gesetzgeber seine Steuerrechtsordnung in Richtung einer Einheitsbilanz weiterentwickelt. Dieser Beitrag diskutiert, inwieweit sich für Deutschland eine Orientierung an der österreichischen Handhabung anböte; der Fokus liegt dabei auf (Steuer-)Gerechtigkeits- und Prosperitätsüberlegungen. 14

Prof. Dr. Ulrich Niehus, Stralsund – Notwendigkeit und Fortführung von Ergänzungsbilanzen bei Einbringungen nach § 24 UmwStG

Bei Buchwerteinbringungen in Personengesellschaften nach § 24 UmwStG besteht Uneinigkeit darüber, ob eine Zuordnung der stillen Reserven zum Einbringenden durch Aufstellung von Ergänzungsbilanzen geboten oder vielmehr eine interpersonelle Verlagerung der stillen Reserven zulässig ist. Zudem ist unklar, nach welcher Systematik sodann etwaige Ergänzungsbilanzen fortzuführen sind. Der Beitrag zeigt erstens, dass die Legitimität die Zulässigkeit einer interpersonellen Verlagerung stiller Reserven zu verneinen ist, und zweitens, dass entgegen der h.M. sowie der Auffassung der Finanzverwaltung die sodann erforderlichen Ergänzungsbilanzen nicht durch eine Übernahme der Wertfortführungsparameter aus der Gesellschaftsbilanz, sondern vielmehr nach Maßgabe der vom BFH für den Fall des Gesellschafterwechsels erdachten Systematik fortzuführen sind. Folgt man dem hier vertretenen Ansatz, so werden die stillen Reserven nicht nur dem Subjektsteuerprinzip entsprechend von demjenigen versteuert, bei dem sie zuvor entstanden sind, sondern gelangen zudem in derselben Art und Weise zur Aufdeckung, wie es im Fall der Nichteinbringung geschehen wäre. Zudem wird die wirtschaftliche Leistungsfähigkeit der anderen Gesellschafter zutreffend ermittelt. 22

Prof. Dr. Matthias Gröne, Essen – Rücklage für Ersatzbeschaffung – Begründung und Entwicklungstendenzen einer gewohnheitsrechtlichen Institution

Das Rechtsinstitut der Rücklage für Ersatzbeschaffung (RfE) ist ungeachtet seiner bloßen Regelung in den Einkommensteuerrichtlinien seit nunmehr 90 Jahren im Ertragsteuerrecht etabliert. Dabei wirft es weiterhin Zweifelsfragen auf, welche seitens der Finanzgerichte teilweise auch entgegen den in den Einkommensteuerrichtlinien dargelegten Grundsätzen entschieden werden womit Rechtsunsicherheit entsteht. Hintergrund hierfür scheint nicht zuletzt zu sein, dass über die rechtliche Begründung der Anerkennung einer RfE keine Einigkeit besteht. Daher wird in dem Beitrag zunächst die Begründung der RfE analysiert. Es zeigt sich, dass diese in der gleichmäßigen Besteuerung nach der Leistungsfähigkeit entsprechend der sog. Markteinkommenstheorie zu finden ist. Auf deren Basis werden anschließend die jüngst aufgeworfenen Zweifelsfragen analysiert. 39



Drei Vorteile im Abonnement:

- > Viermal jährlich die Zeitschrift – so bleiben Sie immer auf dem Laufenden
- > Zugriff auf das Modul **StuW online** mit dem StuW-Archiv seit 2000 sowie Volltexte zu Gesetzen, Gerichtsentscheidungen, Verwaltungsanweisungen
- > Mobile Nutzung über die **Otto-Schmidt-Zeitschriften-App**

Im Probeabo 3 Monate gratis nutzen!

Das kostenlose Probeabo inkl. Beratermodul und App gibt's hier: www.otto-schmidt.de oder telefonisch beim Kundenservice 0221 93738-997

Inhalt

Florian Lenhart, München – Das Ziel der Wahrung der deutschen Besteuerungsbefugnis als Rechtfertigungsgrund – Das Steuerstaatsprinzip als Anknüpfungspunkt für die Rechtfertigung von Einschränkungen steuersubstratverlagernder Gestaltungsmöglichkeiten

Der Gesetzgeber greift als Antwort auf Gestaltungsmöglichkeiten zur Steuerung der Höhe der deutschen Steuerlast durch die Verlagerung von Steuersubstrat mittels Outbound-Zahlungen vermehrt auf Normen zurück, die die Abzugsmöglichkeit solcher Zahlungen beschränken. Die mit diesem Normtypus regelmäßig verbundene Verletzung des Gleichheitssatzes ist mit dem hergebrachten Kanon an Rechtfertigungsgründen nicht zu rechtfertigen. Bislang als Rechtfertigungsgrund nicht näher untersucht, sondern stets unter Hinweis auf seine scheinbar bloß fiskalische Komponente des Ziels staatlicher Einnahmenerhöhung abgelehnt, ist das Ziel der Wahrung der deutschen Besteuerungsbefugnis zur Sicherung nationalen Besteuerungssubstrats. Indes ist eine Rückbindung des Ziels an finanzverfassungsrechtliche Vorgaben möglich. Die Wahrung der deutschen Besteuerungsbefugnis knüpft an das Fundament der Steuerrechtfertigungslehre an, indem es die für den Steuerstaat identitätsbildende Trennung zwischen Zurverfügungstellung öffentlicher Güter und privatem Wirtschaften als Rechtfertigung der Steuer absichert. Die verfassungsrechtliche Rückbindung an das Steuerstaatsprinzip zeigt auch den Weg für die Legitimation des individuellen Grundrechtseingriffs durch steuersubstratwahrende Normen auf. Sie ist das Ergebnis der verfassungsrechtlich gebotenen Auflösung des Konflikts systemtragender verfassungsrechtlicher Rechtsgüter nach dem Gebot praktischer Konkordanz.

50

Prof. Dr. Jens Schönfeld, Bonn / Elias Erdem, München – Wegzugsbesteuerung nach § 6 AStG n.F. und EU-Recht

Durch das ATADUmsG v. 25.6.2021 hat der Gesetzgeber den Vorstoß unternommen, die deutsche Wegzugsbesteuerung für natürliche Personen (§ 6 AStG) „zeitgemäß“ auszugestalten und an neuere Entwicklungen in der Rechtsprechung des EuGH anzupassen. Ob die vorgenommenen Änderungen tatsächlich solche Entwicklungen nachzeichnen, kann aber insbesondere unter Berücksichtigung der jüngst zu § 6 AStG ergangenen Rs. *Wächter* bezweifelt werden. Dies betrifft vor allem den Verzicht auf die Stundung der Wegzugsteuer bis zur tatsächlichen Veräußerung und die an deren Stelle tretende Einführung eines einheitlichen Ratenzahlungskonzepts. Vor diesem Hintergrund legen die Verfasser die unionsrechtlichen Maßstäbe für eine Untersuchung des § 6 AStG dar und würdigen die Neufassung auf Basis einer umfassenden Analyse der Rechtsprechung des EuGH.

70

Aus der internationalen Diskussion

Ausgewählt am Max-Planck-Institut für Steuerrecht und Öffentliche Finanzen

- Daniel Deranco** – „The economic arguments for and against a wealth tax“ – Adam/Miller, *Fiscal Studies* 2021, S. 457-483 100
- Sarah Lauer** – „La participation de personnes privées aux activités régaliennes: le cas du recouvrement de l'impôt“ – Kallergis, *Revue Française de Droit Administratif* 2021, S. 1129-1150 101

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.



Systemrelevanz wird bei uns sehr geschätzt.

Neuaufgabe

Strukturen verstehen und Neuerungen sofort anwenden können – das gelingt mit dem *Tipke/Lang* als systematischem Lehrbuch und Nachschlagewerk für alle Steuerarten, Verfahren und aktuellen Themen.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter otto-schmidt.de

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. 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

- **Rupprecht Podszun**
Europäische Plattformregulierung: Endspurt zum
Digital Markets Act (Gastkommentar) 97
 - **Miriam Parmentier**
Die Entwicklung des europäischen Kapitalmarkt-
rechts in den Jahren 2020-2021 101
 - **Caroline Heber**
Zwingende Gleichheit? Die Einflussnahme des
Europarechts auf rein nationale Sachverhalte
– Teil 2 107
 - **Laura Hering**
Das Ende der „affaire Sharpston“ – Viel Lärm
um nichts? 112
-
- **EuGH**
Verbraucherschutz: Gesundheitsbezogene Warn-
hinweise auf Verpackungen von Zigaretten
(m. Anm. Doris Möller, S. 118) 116
 - **EuGH**
Fluggastrechte: Entschädigung bei vorverlegtem
Flug (m. Anm. Alexander Heger, S. 125) 119
 - **EuGH**
Vergaberecht: Beschränkung der Kassations-
gründe, die in Kassationsverfahren durch Mit-
gliedstaaten geltend gemacht werden können 127
 - **EuGH**
EuGVVO: Anspruch auf Rückgewähr eines
rückwirkend ohne rechtlichen Grund über-
wiesenen Betrags 132
 - **EuGH**
Verwaltungsrecht: Informationsaustausch
zwischen Mitgliedstaaten in Steuersachen 137



C.H. BECK

/2022

Februar 2022

Jahrgang S. 97–144



Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

European Journal of Business Law · Revue Européenne de Droit Économique

EuZW 3/2022

14. Februar · 33. Jahrgang 2022 · Seite 97–144



Inhalt

Gastkommentar

Rupprecht Podszun

Europäische Plattformregulierung: Endspurt zum Digital Markets Act

97

Europa-Report

Gesellschaftsrecht, Umweltrecht, Energierecht, Institutionelles

99

Aufsätze und Berichte

Miriam Parmentier

Die Entwicklung des europäischen Kapitalmarktrechts in den Jahren 2020-2021

101

Caroline Heber

Zwingende Gleichheit? Die Einflussnahme des Europarechts auf rein nationale Sachverhalte – Teil 2

107

Zur Rechtsprechung

Laura Hering

Das Ende der „affaire Sharpston“ – Viel Lärm um nichts?

112

Rechtsprechung

EuGH	09.12.2021 – C-370/20	Verbraucherschutz: Gesundheitsbezogene Warnhinweise auf Verpackungen von Zigaretten (m. Anm. Doris Möller, S. 118)	116
EuGH	21.12.2021 – C-146/20 ua	Fluggastrechte: Entschädigung bei vorverlegtem Flug (m. Anm. Alexander Heger, S. 125)	119
EuGH	21.12.2021 – C-497/20	Vergaberecht: Beschränkung der Kassationsgründe, die in Kassationsverfahren durch Mitgliedstaaten geltend gemacht werden können	127
EuGH	09.12.2021 – C-242/20	EuGVVO: Anspruch auf Rückgewähr eines rückwirkend ohne rechtlichen Grund überwiesenen Betrags	132
EuGH	25.11.2021 – C-437/19	Verwaltungsrecht: Informationsaustausch zwischen Mitgliedstaaten in Steuersachen	137