

# NZA

# Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht

Zweiwochenschrift für die betriebliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von  
Prof. Dr. Jobst-Hubertus Bauer  
Dr. Susanne Clemenz  
Prof. Dr. Johannes Peter Francken  
Edith Gräfl  
Prof. Dr. Matthias Jacobs  
Dr. Thomas Klebe  
Prof. Dr. Eckhard Krefzel  
Prof. Dr. Mark Lembke  
Maria Britta Loskamp  
Prof. Dr. Stefan Lunk  
Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis  
Prof. Dr. Reinhard Richardi  
Ingrid Schmidt  
Prof. Dr. Klaus Schmidt  
Prof. Dr. Jens Schubert  
Prof. Dr. Achim Schunder

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

**Schwerpunkt:  
Antidiskriminierung**

Mit Beilage:  
NZA Jahresregister 2021



## 5/2022

10. März 2022

39. Jahrgang S. 297–368

### Aus dem Inhalt

- B. Franke/R. Křeček  
**Rassistische Diskriminierungen und das Arbeitsrecht** 297
- C. Lasserre  
**„Rasse“-Begriff der Grundrechtecharta** 302
- V. Chege  
**Die mehrdimensionale Diskriminierung im EU-Arbeitsrecht: ein rechtlicher toter Winkel** 307
- L. Fuchs/A. Zöllner  
**Trans\* Personen am Arbeitsplatz** 315
- R. Wank  
**Die Diskriminierung von Teilgruppen** 320
- J. Stein  
**BAG zum Median als Indiz für eine Entgelt-diskriminierung – Europa zu Gast in Erfurt** 328
- BAG  
**Diskriminierung wegen Teilzeittätigkeit – Entschädigung nach § 15 II AGG** 341
- BAG  
**Mitbestimmung des Betriebsrats bei Versetzung – negativer Feststellungsantrag des Arbeitgebers** 359
- BAG  
**Auskunft über und Kopie von personenbezogenen Daten – Bestimmtheit des Urteilstenors und des Klageantrags** 362

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z242



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

**Schwerpunkt: Antidiskriminierung**

**NZA Editorial**

**Matthias Jacobs/Jens M. Schubert**

Wir müssen über Grundsätzliches reden

III

**NZA aktuell**

**Wichtige neue Entscheidungen**

VI

**Informationen**

IX

**Impressum**

XXII

**Aufsätze und Berichte**

**Bernhard Franke/Rosa Křeček**

Rassistische Diskriminierungen und das Arbeitsrecht

297

**Caroline Lasserre**

„Rasse“-Begriff der Grundrechtecharta

302

**Victoria Chege**

Die mehrdimensionale Diskriminierung im EU-Arbeitsrecht: ein rechtlicher toter Winkel

307

**Leona Fuchs/Andreas Zöllner**

Trans\* Personen am Arbeitsplatz

315

**Rolf Wank**

Die Diskriminierung von Teilgruppen

320

**Kommentar**

**Jaqueline Stein**

BAG zum Median als Indiz für eine Entgeltdiskriminierung – Europa zu Gast in Erfurt

328

**Personalie**

**Johannes Peter Francken**

Manfred Löwisch zum 85. Geburtstag

332

**Buchbesprechungen**

T. Frieling/M. Jacobs/C. Krois, Arbeitskampfrecht (J. M. Schubert)

332

J. Sievers, Teilzeit- und Befristungsgesetz (P. Bader)

333

### Blick ins Steuerrecht

Jens Intemann

Besteuerung einer Auslandstätigkeit nach dem Kassenstaatsprinzip	334
Automatischer Vorläufigkeitsvermerk	334
Steuerfreie Zuschläge bei Profisportlern	334
Einsatz eines Priesters im Ausland	334

### Rechtsprechung

#### Arbeitsvertragsrecht

EuGH	10. 02. 2022 – C-485/20	Angebot eines „leidensgerechten“ Arbeitsplatzes gegenüber behindertem Arbeitnehmer – Verhältnismäßigkeit	335
EuGH	21. 10. 2021 – C-824/19	Diskriminierung auf Grund von Blindheit – Schöffenamtsamt	337
BAG	28. 10. 2021 – 8 AZR 371/20	Diskriminierung wegen Teilzeittätigkeit – Entschädigung nach § 15 II AGG	341
BAG	10. 11. 2021 – 10 AZR 696/19	Gewinnanspruch aus indirekter Mitarbeiterbeteiligung	345

#### Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

BAG	02. 12. 2021 – 3 AZR 212/21	Auslegung einer bAV mit Hinterbliebenenversorgung in Betriebsvereinbarung – Ausschlussklausel	352
BAG	22. 09. 2021 – 7 ABR 13/20	Mitbestimmung des Betriebsrats bei Versetzung – negativer Feststellungsantrag des Arbeitgebers	359
LAG Niedersachsen	09. 12. 2021 – 3 TaBV 1/21	Beteiligtenfähigkeit im Verfahren nach § 18 II BetrVG (Ls.)	361

#### Verfahrensrecht

BAG	16. 12. 2021 – 2 AZR 235/21	Auskunft über und Kopie von personenbezogenen Daten – Bestimmtheit des Urteilstenors und des Klageantrags	362
BAG	25. 11. 2021 – 6 AZR 94/19	Urlaubsabgeltung als Masseverbindlichkeit	366
LAG Schleswig-Holstein	13. 10. 2021 – 6 Sa 337/20	Pflicht zur aktiven Nutzung des elektronischen Rechtsverkehrs (Ls.)	368
LAG Schleswig-Holstein	10. 11. 2021 – 5 Ta 77/21	Gegenstandswert bei Rechtsstreit um Einhaltung einer Betriebsvereinbarung (Ls.)	368

Mit Beilage: NZA Jahresregister 2021

### Rentenversicherung

## Berufung des früheren Arbeitgebers auf Verjährung der Beitragsnachforderung nicht missbräuchlich

BSG, Urteil vom 3.2.2022 – B 5 R 34/21 R

**Auf die Einrede der Verjährung kann sich auch derjenige mit Erfolg berufen, der entgegen seiner Verpflichtung einen ehemaligen Beschäftigten nicht nachversichert hat – jedenfalls dann, wenn kein grober, offensichtlicher Verstoß gegen den Grundsatz von Treu und Glauben vorliegt. Dies hat der 5. Senat des BSG nun entschieden.**

Wenn Personen während bestimmter Phasen ihres Berufslebens nicht rentenversicherungspflichtig waren, stehen sie oft ohne jede Absicherung für das Alter da. Typischer Fall einer solchen Konstellation ist das Ausscheiden aus dem Beamtenverhältnis ohne Anspruch auf Versorgungsbezüge, etwa wegen eines Dienstvergehens. Der Dienst- oder Arbeitgeber ist dann verpflichtet, den Betroffenen für die Zeit der beitragsfreien Beschäftigung in der Rentenversicherung nachzuversichern (§ 233 SGB VI). Neben den »unversorgt« ausscheidenden Beamten sind von der Nachversicherung heute vor allem Personen betroffen, die in sehr jungen Jahren einem Orden oder einer »geistlichen Gemeinschaft« beigetreten sind, für diese Gemeinschaft tätig geworden sind, aber außer Kost und Logis keine Vergütung erhalten haben. Diese Personen waren nach dem bis Ende 1991 geltenden Recht in der Rentenversicherung nicht versichert – und deshalb musste für sie die Nachversicherung durchgeführt werden. Die Beiträge dafür muss der Orden oder die geistliche Gemeinschaft entrichten; der Betroffene kann dazu nicht herangezogen werden, schon deshalb, weil er keine Vergütung erhalten hat.

Die Nachforderung von Beiträgen unterliegt nach § 25 SGB IV einer vierjährigen

Verjährung, und darauf kann sich der Orden oder die Gemeinschaft, der der Betroffene angehörte, auch dann berufen, wenn er das Ausscheiden des Betroffenen der Rentenversicherung entgegen einer gesetzlichen Verpflichtung nicht mitgeteilt hat. Das hat der für die Rentenversicherung zuständige 5. Senat des BSG am 3.2.2022 entschieden.

Der 1949 geborene Versicherte war schon 1965 einer Freikirche pfingstlicher Prägung beigetreten und nach Abschluss der Schule und einer Unterbrechung durch den Wehrdienst seit 1973 für den Trägerverein dieser Freikirche tätig geworden. Bis zu seinem Ausscheiden aus der Gemeinschaft zum 31.10.1982 arbeitete er in der Autowerkstatt der Gemeinschaft, ohne Barbezüge zu erhalten; die Gemeinschaft übernahm seinen Unterhalt.

Er beantragte 2013 die Durchführung der Nachversicherung für die Zeit vom 1.4.1973 bis zum 31.10.1982 bei der beklagten Deutschen Rentenversicherung (DRV) Bund. Diese zog den klagenden Trägerverein zur Nachentrichtung von Beiträgen in Höhe von ca. 22.500 Euro heran. Der Verein, der im Laufe des Verfahrens die Durchführung des Insolvenzverfahrens beantragen musste und an dessen Stelle der Insolvenzverwalter getreten ist, akzeptierte den Beitrags-

## Inhalt

- 1 Rentenversicherung  
BSG: **Berufung des früheren Arbeitgebers auf Verjährung der Beitragsnachforderung nicht missbräuchlich**
- 2 Rentenversicherung  
BSG: **Leistungen der Pflegeversicherung an die Ehefrau sind kein Unterhaltsbeitrag**
- 3 Rentenversicherung  
BSG: **Vertrauensschutzerwägungen sind auch im Verfahren nach § 44 SGB X zu berücksichtigen**
- 4 Grundsicherung  
BSG: **Kein Härtefallmehrbedarf wegen der Kosten für Fahrten zur ambulanten ärztlichen und psychotherapeutischen Behandlung**
- 5 Soziale Entschädigung  
BSG: **Korrekturbescheide können inhaltliche und zeitbezogene Regelungen enthalten, die unterschiedlich zu bewerten sind**
- 6 Grundsicherung  
BSG: **Kosten für die Fahrten zu einem inhaftierten Lebensgefährten können vom Jobcenter zu erstatten sein**
- 7 Beitragsrecht  
BSG: **Firmenrente der Lufthansa wegen dauernder Fluguntauglichkeit ist beitragspflichtig**
- 8 Impressum

bescheid nicht und berief sich – was hier allein von Bedeutung ist – auf Verjährung. Damit hat der Trägerverein in allen drei sozialgerichtlichen Instanzen Erfolg gehabt.

### **Verjährung wird auch im Sozialgericht nicht von Amts wegen geprüft – es bedarf der Einrede**

In der Rechtsprechung aller obersten Bundesgerichte ist geklärt, dass die Gerichte den Eintritt von Verjährung nur prüfen (dürfen), wenn sich ein Beteiligter dar-

# Soziale Sicherheit



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

**D3-Z248  
+ Beil.**

ZEITSCHRIFT FÜR ARBEIT UND SOZIALES

3 | 2022



Elektronische Patientenakte

## Durchwachsene Bilanz nach einem Jahr

**EU-KINDERGARANTIE** *Wie sie zum Erfolg werden kann*  
**INTENSIVPFLEGE** *Gesetz und Richtlinie sorgen für Verunsicherung*  
**REKORDEFIZIT DER KRANKENKASSEN** *Höchste Zeit für Reformen*

INKLUSIVE  
RECHTSSPRECHUNG

**SoSi plus**



**Titelthema**



**Elektronische Patientenakte:  
Durchwachsene Bilanz  
nach einem Jahr**

Seit etwas mehr als einem Jahr sind die gesetzlichen Krankenkassen dazu verpflichtet, den Versicherten eine elektronische Patientenakte – kurz ePA – anzubieten. Wir haben nachgefragt, etwa, wie es um die Umsetzung des digitalen Großprojekts steht, wie es mit der Akzeptanz bei den Versicherten aussieht oder auch wie der Bundesdatenschutzbeauftragte die ePA beurteilt.

<b>Elektronische Patientenakte</b>	94	JÖRG MEYER <b>Ein Jahr ePA – eine durchwachsene Bilanz</b>
	96	CHARLY BUNAR <b>Gekommen, um zu bleiben: ein Jahr elektronische Patientenakte (ePA)</b>
	100	ROBERT SPILLER <b>Ein Jahr ePA: eine Bestandsaufnahme</b>
	103	BARBARA LUBISCH <b>Psychotherapie und Digitalisierung</b>
	107	ULRICH KELBER <b>Datensouveränität und Digitalisierung</b>

<b>Position</b>	88	MARKUS HOFMANN <b>Höchste Zeit für die Reformzange</b>
-----------------	----	---

<b>Magazin</b>	90	<b>Aus der Gesetzgebung</b>
	91	<b>Entlastungspaket: Zu wenig für Bedürftige</b>
	92	<b>Personalia</b>
	93	<b>Termine</b>

<b>Intensivpflege</b>	109	PAUL DIESENER / ANDREAS ZIEGER / HENRIETTE CARTOLANO / CHRISTOPH JASCHKE / MARIA PANZER <b>Was man unter einem sozialen Anstrich verbergen kann</b>
-----------------------	-----	---

<b>Selbstverwaltung</b>	113	HANS NAKIELSKI <b>Zwei Beispiele für erfolgreiche Initiativen in der GKV</b>
-------------------------	-----	---

<b>Gleichstellung</b>	118	JÖRG MEYER <b>Gleichstellung kommt langsam voran</b>
-----------------------	-----	---

<b>Kinderrechte</b>	119	HANNAH NICKLAS <b>Wie wird die Europäische Kindergarantie in Deutschland zum Erfolg?</b>
---------------------	-----	---

	121	MARKUS DRESCHER <b>Die Kinderfreundlichkeit in Deutschland sinkt</b>
--	-----	---

<b>Pflege</b>	125	MARKUS DRESCHER <b>Verbesserungen für Beschäftigte in der Pflege</b>
---------------	-----	---

<b>Menschen mit Behinderung</b>	126	MARKUS DRESCHER <b>Arbeitsschwerpunkte des Bundesbeauftragten</b>
---------------------------------	-----	--

	126	<b>Impressum</b>
--	-----	------------------

Die Entscheidungsspielräume für die Selbstverwaltung sind eingeschränkt. Und doch kann es motivierten Selbstverwalter:innen gelingen, etwas zu bewirken und bemerkenswerte Erfolge zu erzielen. Unser Autor zeigt zwei Beispiele dafür aus der Selbstverwaltung des Spitzenverbandes der gesetzlichen Krankenversicherung.

NZS

# Neue Zeitschrift Sozialrecht


  
D3-Z 243

Zeiwoochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Ulrich Becker

Prof. Dr. Wiebke Brose

Pablo Coseriu

Prof. Dr. Dagmar Felix

Prof. Dr. Stefan Greiner

Prof. Dr. Stephan Harbarth

Prof. Dr. Thorsten Kingreen

Prof. Dr. Ferdinand Kirchhof

Dr. Gerhard Knorr

Prof. Dr. Katharina von Koppentels-Spies

Dr. Miriam Meßling

Prof. Dr. Hermann Plagemann

Prof. Dr. Christian Rolfs

Prof. Dr. Franz Ruland

Prof. Dr. Rainer Schlegel

Prof. Dr. Helge Södan

Prof. Dr. Wolfgang Spellbrink

Prof. Dr. Raimund Waltermann

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



## 6/2022

14. März 2022

31. Jahrgang S. 201–240

### Aus dem Inhalt

*F. Ruland*

Die Rückforderung von für Zeiten nach dem Tode des  
Versicherten gezahlten Renten (§ 118 Abs. 3 bis 4 a  
SGB VI) 201

*J. Siefert*

NZS Jahresrevue 2021: Gesetzliche Unfallversicherung 209

*M. Krasney*

Die isolierte Feststellungsklage gegen die Bewertung  
des Zusatznutzens von Arzneimitteln und ihre  
Auswirkungen auf das Erstattungsverfahrensverfahren 216

*BSG*

Krankenversicherung: Nutzenbewertung des  
Wirkstoffs Ivermectin 222

*BSG*

Zahnimplantate nur bei Gesamtbehandlung  
(Kurzkommentierung *I. Geckeler*) 230

*LSG Hamburg*

Vollstationäre Krankenhausbehandlung auch bei  
einem Aufenthalt von nur 6,5 Stunden  
(Kurzkommentierung *C. Prange*) 231

*BSG*

Übernahme von Kosten einer Schuldnerberatung  
(Kurzkommentierung *W. Bender*) 232

*BSG*

Versicherungspflicht eines angestellten Gesellschafters  
(Kurzkommentierung *A. Dombrowsky*) 236

*LSG Hessen*

Vergütung des pandemiebedingten Hygieneaufschlags  
(Kurzkommentierung *B. Klopstock*) 240



# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis



## NZS aktuell

### Rechtsprechung

BAG: Persönliche Assistenz für Menschen mit Behinderungen – Diskriminierung wegen des Alters? VIII

LSG Baden-Württemberg: Kostenbeteiligung an iPad-Versicherung der Schule ist nicht als Versicherungspauschale vom Einkommen der minderjährigen Schüler abzusetzen VIII

LSG Berlin-Brandenburg: Sozialrecht im Alltag: Sturz auf dem Weg zum Hörgeräteakustiker kein Arbeitsunfall IX

LSG Niedersachsen-Bremen: Berufskrankheiten: Schwerhörigkeit durch Hubschrauberlärm? IX

### Mitteilungen

Vereinfachter Zugang zur Grundsicherung wird verlängert X

Arbeitsmarkt im Februar 2022: Fortgesetzte Erholung vor Beginn des Ukrainekrieges X

## Aufsätze und Berichte

*Franz Ruland*

Die Rückforderung von für Zeiten nach dem Tode des Versicherten gezahlten Renten (§ 118 Abs. 3 bis 4 a SGB VI) 201

*Jutta Siefert*

NZS Jahresrevue 2021: Gesetzliche Unfallversicherung 209

*Martin Krasney*

Die isolierte Feststellungsklage gegen die Bewertung des Zusatznutzens von Arzneimitteln und ihre Auswirkungen auf das Erstattungsverfahrensverfahren 216

## Rechtsprechung

### Rechtsprechung im Volltext

#### Krankenversicherungsrecht

BSG

10.09.2020 – B 3 KR 11/19 R

Krankenversicherung: Nutzenbewertung des Wirkstoffs Ivermectin 222

### Kommentierte Rechtsprechung

#### Krankenversicherungsrecht

BSG

16.08.2021 – B 1 KR 8/21 R

Zahnimplantate nur bei Gesamtbehandlung (Ingo Geckeler) 230

LSG Hamburg

25.03.2021 – L 1 KR 112/20

Vollstationäre Krankenhausbehandlung auch bei einem Aufenthalt von nur 6,5 Stunden (Carina Prange) 231



## Grundsicherungsrecht

- BSG  
21.07.2021 – B 14 AS 18/20 R  
(LSG Niedersachsen-Bremen) **Übernahme von Kosten einer Schuldnerberatung**  
(*Wolfgang Bender*) **232**
- LSG Sachsen  
01.03.2021 – L 7 AS 254/17 **Einkommensbereinigung beim Zusammentreffen von privilegiertem und nichtprivilegiertem Einkommen** (*Jens Senger*) **233**
- LSG NRW  
07.09.2021 – L 21 AS 1289/21 B **Bei Ausübung mehrerer ehrenamtlicher Tätigkeiten wird der Absetzbetrag für Einkommen im Rahmen der Leistungsberechnung nach dem SGB II nur einmal berücksichtigt** (*Thomas Fischer*) **234**
- LSG NRW  
06.09.2021 – L 20 SO 308/18 **Bestimmung der Kosten der Unterkunft für die Höhe der Leistungen der Grundsicherung bei Erwerbsminderung** (*Sylvia Schmidt*) **235**

## Beitragsrecht

- BSG  
29.06.2021 – B 12 R 8/19 **Versicherungspflicht eines angestellten Gesellschafters**  
(*Alexander Dombrowsky*) **236**
- LSG Mecklenburg-Vorpommern  
14.07.2021 – L 7 R 38/17 **Sozialversicherungsrechtlicher Status eines Lehrers im Fach Informatik an einer allgemeinbildenden Schule** (*Christian Ziegler*) **237**
- LSG Berlin-Brandenburg  
05.11.2021 – L 26 BA 6/20 **Sozialversicherungspflicht der Allein-Gesellschafter-Geschäftsführerin einer UG bei Beauftragung dieser UG** (*Paul-Gerhard Stäbler*) **238**

## Verfahrensrecht

- LSG Berlin-Brandenburg  
20.10.2021 – L 18 AS 1222/21  
B ER RG **Anhörungsritze im Eilverfahren bei Erledigung nach Wirksamkeit aber vor Zustellung des Beschlusses** (*Björn Brehm*) **239**
- LSG Hessen  
15.11.2021 – L 2 SB 128/21 B **Vergütung des pandemiebedingten Hygieneaufschlags**  
(*Barbara Klopstock*) **240**

ISSN 0941-7915

## NZS

### Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

**Verantwortlicher im Sinne des Presserechts:**  
Professor Dr. Stefan Greiner  
NZS Redaktion  
Postfach 73 26  
53073 Bonn  
Tel.: (022 27) 81 89 925  
Fax: (022 27) 81 89 926  
E-Mail: NZS.Redaktion@gmail.com

### Redakteur:

Dr. Mathias Benedix

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

zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

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

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München. Media-Beratung: Telefon (089) 3 81 89-687, Telefax (089) 3 81 89-589.

Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (089) 3 81 89-609, Telefax (089) 3 81 89-589, E-Mail: anzeigen@beck.de  
Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Mehling*.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (089) 3 81 89-0, Telefax: (089) 3 81 89-3 98, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. Amtsgericht München HRA 48 045. Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

**Erscheinungsweise:** Zweimal im Monat.

**Bezugspreise 2022:** Jahresabo inkl. NZSDirekt für 1 Nutzer € 389,- (inkl. MwSt.). **Vorzugspreis** für NJW- und NZA-Bezieher € 355,- (inkl. MwSt.). **Einzelheft** € 21,- (inkl. MwSt.). **Versandkosten** jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Abonnement und Bezugspreis beinhalten die Printausgabe sowie eine Lizenz für die Online-Ausgabe. Die Bestandteile des Abonnements sind nicht einzeln kündbar.

Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

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

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

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

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

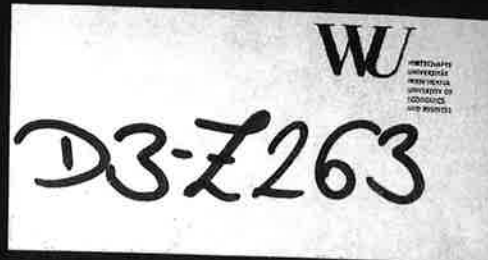
**Adressenänderungen:** Teilen Sie uns rechtzeitig Ihre Adressenänderungen mit. Dabei geben Sie bitte neben dem Titel der Zeitschrift die neue und die alte Adresse an.

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

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



# 03.22



69. Jahrgang  
März 2022  
Seiten 133–196



## Die Sozial- gerichtsbarkeit

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

Zeitschrift für  
das aktuelle Sozialrecht

Herausgeber:

*Prof. Dr. Peter Auer*  
Ruprecht-Karls-Universität Heidelberg

*Prof. Dr. Peter Becker*  
Vorsitzender Richter am BSG a. D.

*Prof. Dr. Frauke Brosius-Gersdorf*  
Universität Potsdam

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

*Dr. Christine Fuchsloch*  
Präsidentin des LSG Schleswig-Holstein,  
Schleswig

*Prof. Dr. Otto Ernst Krasney*  
Vizepräsident des BSG a. D.

*Dr. h. c. Peter Masuch*  
Präsident des BSG a. D.

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

*Prof. Dr. Rainer Schlegel*  
Präsident des BSG

*Prof. Dr. Peter Udsching*  
Vorsitzender Richter am BSG a. D.

*Prof. Dr. Thomas Voelzke*  
Vizepräsident des BSG a. D.

*Dr. h. c. Matthias von Wulffen*  
Präsident des BSG a. D.

Aufsätze

*W. Brose*

Das Statusfeststellungsverfahren nach § 7a SGB IV:  
Eine Reform und viele Fragen (Teil I)

*B. Graue*

Neuregelungen beim Elterngeld und in der Elternzeit

*M. Uyanik*

„Hartz IV“ und Insolvenzrecht –  
Welche Auswirkungen hat ein Insolvenzverfahren  
auf das Grundsicherungsrecht nach dem SGB II?

*T. Schlaeger*

Arbeitsunfall durch Unterlassen?

Aktuelle  
Entscheidungen

Übersicht über die jüngste Rechtsprechung

Rechtsprechung

BSG, Bedarfsplanung spezialisierte fachärztliche  
Versorgung / Sonderbedarfszulassung / Fahrtzeit /  
Datenschutz  
(Anm. A. Pitz)

BSG, Wirksamkeit eines Vergleichs /  
Schriftformerfordernis für öffentlich-rechtliche Verträge /  
Aufnahme zur Niederschrift  
(Anm. H. Graf-Böhm)

BSG, Geldwerte Einnahme / Vom Arbeitgeber  
bereitgestellte kostenlose Verpflegung / Zuflussprinzip  
(Anm. A. Jordan)



## Inhalt

### EDITORIAL

Prof. Dr. Constanze Janda

### AUFSÄTZE

*Prof. Dr. Wiebke Brose*

Das Statusfeststellungsverfahren nach § 7a SGB IV:  
Eine Reform und viele Fragen (Teil I)

133

*Prof. Dr. Bettina Graue*

Neuregelungen beim Elterngeld und in der Elternzeit

139

*Dr. Markos Uyanik*

„Hartz IV“ und Insolvenzrecht – Welche Auswirkungen hat ein Insolvenzverfahren  
auf das Grundsicherungsrecht nach dem SGB II?

144

*Tobias Schlaeger*

Arbeitsunfall durch Unterlassen?

153

### AKTUELLE ENTSCHEIDUNGEN

Übersicht über die jüngste Rechtsprechung  
*Bundessozialgericht*

160

### RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN

#### VERTRAGSARZTRECHT

*Bedarfsplanung spezialisierte fachärztliche Versorgung/Sonderbedarfszulassung/  
Fahrzeit/Datenschutz*

§§ 95 Abs. 2 Satz 7 und 8 i.V.m. Satz 5, 101 Abs. 1 SGB V; §§ 11–14, 35, 36 BedarfspRL

Urteil des 6. Senats des BSG vom 17.3.2021 – B 6 KA 2/20 R –

ECLI:DE:BSG:2021:170321UB6KA220R0 –

*Anmerkung von Prof. Dr. Andreas Pitz, Mannheim*

167

#### VERTRAGSARZTRECHT

*Wirksamkeit eines Vergleichs/Schriftformerfordernis für öffentlich-rechtliche Verträge/  
Aufnahme zur Niederschrift*

§§ 106 ff. SGB V; §§ 56, 58 SGB X; §§ 125, 126 BGB

Urteil des 6. Senats des BSG vom 26.5.2021 – B 6 KA 7/20 R –

ECLI:DE:BSG:2021:260521UB6KA720R0 –

*Anmerkung von Heike Graf-Böhm, Stuttgart*

180

#### GRUNDSICHERUNG FÜR ARBEITSUCHENDE

*Geldwerte Einnahme/Vom Arbeitgeber bereitgestellte kostenlose Verpflegung/  
Zuflussprinzip*

§§ 11 Abs. 1, 13 Abs. 1 Satz 1 Nr. 1, 20 Abs. 1 Satz 4 SGB II; § 2 Abs. 5 Alg II-V 2008

Urteil des 4. Senats des BSG vom 5.8.2021 – B 4 AS 83/20 R –

ECLI:DE:BSG:2021:050821UB4AS8320R0 –

*Anmerkung von Dr. Andreas Jordan, Kassel*

189

### KURZ NOTIERT

Dr. Miriam Meßling zur Vizepräsidentin des Bundessozialgerichts ernannt

196

### GESAMTSCHAU

V

6790

17. März 2022

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7236

# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

### THEMA

» **Wolfram Hitz:** Arbeitsrechtliche Fragestellungen im Zusammenhang mit dem Krieg in der Ukraine

### RECHTSPRECHUNG

- » Unzulässiger Kettendienstvertrag eines dem TAG unterliegenden Balletttänzers
- » Fürsorgepflicht: Einsichtnahme in betrieblich und privat genutzten E-Mail-Account nach Entlassung?
- » Keine konkludente Urlaubsvereinbarung während des Corona-Lockdowns
- » Kontakt mit Geschäftsführung im Urlaub – kein Rücktritt von Urlaubsvereinbarung
- » Schadenersatz wegen unrichtiger steuerrechtlicher Beratung – Verjährung
- » Abschlagsfreie Neupensionen in den Jahren 2020/21 – keine Neubemessung bereits zuerkannter Pensionen
- » Keine Stichtagsverschiebung bei bestehenden Pensionen durch Wiedereinführung der Hacklerregelung
- » Zuzugsfreibetrag für wissenschaftliche Tätigkeit

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT****Wolfram Hitz: Arbeitsrechtliche Fragestellungen im Zusammenhang mit dem Krieg in der Ukraine**

3

Die Invasion der russischen Armee in der Ukraine hat auch in Österreich für eine Welle der Solidarität und vielfältige Aktivitäten der Zivilgesellschaft gesorgt. In seinem aktuellen Beitrag beleuchtet Mag. *Wolfram Hitz* mögliche Wechselwirkungen mit dem Arbeitsrecht ebenso wie die Frage der möglichen Beschäftigung ukrainischer Flüchtlinge.

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

Unzulässiger Kettendienstvertrag eines dem TAG unterliegenden Balletttänzers	6
Fürsorgepflicht: Einsichtnahme in betrieblich und privat genutzten E-Mail-Account nach Entlassung?	7
Keine konkludente Urlaubsvereinbarung während des Corona-Lockdowns	9
Kontakt mit Geschäftsführung im Urlaub – kein Rücktritt von Urlaubsvereinbarung	10

**» VERFAHRENSRECHT**

EuGH: Internationale Zuständigkeit für nicht erfüllte Arbeitsverträge	10
Klage des Betriebsrates zur Feststellung eines Abfertigungsanspruchs	11
PBVG: Ersatz von Verfahrenskosten des Personalausschusses	12
Schadenersatz wegen unrichtiger steuerrechtlicher Beratung – Verjährung	13

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Abschlagsfreie Neupensionen in den Jahren 2020/21 – keine Neubemessung bereits zuerkannter Pensionen	13
Keine Stichtagsverschiebung bei bestehenden Pensionen durch Wiedereinführung der Hacklerregelung	15
EuGH-GA: Alterspension und Kindererziehungszeiten in anderen Mitgliedstaaten	16

**» STEUERRECHT**

Zuzugsfreibetrag für wissenschaftliche Tätigkeit	16
Personalverleih an Tourismusbetriebe	18

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

**IMPRESSUM**

19

# 03.22

WU  
D3-7264

21. Jahrgang  
März 2022  
Seiten 97–148

## Zeitschrift für europäisches Sozial- und Arbeitsrecht

www.ZESARdigital.de

Herausgeber:

- Prof. Dr. Ulrich Becker*  
Max-Planck-Institut München
- Prof. Dr. Dr. h. c. Eberhard Eichenhofer*  
Berlin
- Prof. Dr. Maximilian Fuchs*  
Regensburg
- Prof. Dr. Franz Marhold*  
Wirtschaftsuniversität Wien
- Prof. Dr. Hartmut Oetker*  
Christian-Albrechts-Universität zu Kiel
- Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis*  
Universität zu Köln
- Prof. Dr. Reinhard Resch*  
Johannes Kepler Universität Linz
- Prof. Dr. Adam Sagan*  
Universität Bayreuth
- Prof. Dr. Gregor Thüsing*  
Rheinische Friedrich-Wilhelms-  
Universität Bonn
- Ilka Wölfle, LL.M.*  
Europavertretung der deutschen  
Sozialversicherung, Brüssel

EU-Agenda

Nachrichten zum europäischen Sozial- und  
Arbeitsrecht

Aufsätze

- E. Hahn*  
Der Wohngruppenzuschlag nach § 38a SGB XI –  
Geld- oder Sachleistung i. S. d. VO (EG) Nr. 883/2004?  
*F. Neugebauer*  
Beteiligung des Betriebsrats bei internationalen  
Arbeitsverhältnissen  
*A. Bokeloh*  
Beschäftigtenversicherung und Einwohnersicherung in  
der Koordination der Alterssicherung unter EU-Staaten

Vorlagen an den  
EuGH

BAG  
Teilzeitarbeit / Diskriminierungsverbot  
(*Anm. M. Sollfrank*)

Rechtsprechung

- EuGH, Baugewerbe / Befristete Arbeitsverträge /  
Tarifverträge  
(*Anm. E. Bakirtzi*)  
EuGH, Arbeitszeitgestaltung /  
Mitglieder der Streitkräfte / Bereitschaftszeit  
(*Anm. A. Seeland*)



## Inhalt

<b>EDITORIAL</b>	Prof. Dr. Dr. h. c. Eberhard Eichenhofer	
<b>EU-AGENDA</b>		
Rat	Französische Ratspräsidentschaft	97
Kommission	EU blickt positiv in die Zukunft	97
Aus den Mitgliedstaaten	Frankreich will die strategische Unabhängigkeit Europas fördern	98
	Schwedischen Rentnern geht es im Durchschnitt gut	98
<b>AUFSÄTZE</b>	Prof. Dr. Dr. Erik Hahn	
	Der Wohngruppenzuschlag nach § 38a SGB XI – Geld- oder Sachleistung i. S. d. VO (EG) Nr. 883/2004?	99
	<i>Fabian Neugebauer, LL. M.</i>	
	Beteiligung des Betriebsrats bei internationalen Arbeitsverhältnissen	104
	<i>Dr. Arno Bokeloh</i>	
	Beschäftigtenversicherung und Einwohnersicherung in der Koordination der Alterssicherung unter EU-Staaten – Unterschiede, Gemeinsamkeiten und Abstimmungsprobleme –	111
<b>VORLAGEN AN DEN EUGH Arbeitsrecht</b>	Bundesarbeitsgericht Teilzeitarbeit / Diskriminierungsverbot <i>Anmerkung von Matthias Sollfrank, Bayreuth</i>	115
<b>RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN</b>		
Sozialpolitik	<i>Baugewerbe/Befristete Arbeitsverträge/Tarifverträge</i> RL 1999/70/EG; RL 2001/23/EG Urteil des EuGH vom 24. 6. 2021, Rs. C-550/19 (EV ./. Obras y Servicios Públicos SA, Acciona Agua SA), ECLI:EU:C:2021:514 – <i>Anmerkung von Effrosyni Bakirtzi, LL. M. (Frankfurt), LL. M. (Thessaloniki), Fulda</i>	119
Arbeitsrecht	<i>Arbeitszeitgestaltung/Mitglieder der Streitkräfte/Bereitschaftszeit</i> RL 2003/88/EG; RL 89/391/EWG Urteil des EuGH vom 15. 7. 2021, Rs. C-742/19 (B. K. ./. Republika Slovenija (Ministrstvo za obrambo)), ECLI:EU:C:2021:597 – <i>Anmerkung von Antonia Seeland, Frankfurt/Main</i>	135
<b>VERHANDLUNGEN VOR DEM EUGH</b>		V
<b>GESAMTSCHAU</b>		VI

3/2022

Begründet 1853

# Goltdammer's Archiv für Strafrecht

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

D3-Z273

16. März 2022  
S. 121-180  
PVSt 3312

Herausgegeben von:

Prof. Dr. Martin Asholt · Prof. Dr. Armin Engländer · Prof. Dr. Michael Hettinger

- > **Brian Valerius** – Strafrechtliche Grenzen lernender Künstlicher Intelligenz ..... 121
- > **Percy Garcia-Cavero** – Die subjektive Zurechnung zur juristischen Person ..... 134
- > **Erik Weiss** – Contra die obligatorische Anwendung der §§ 73 ff. StGB im Jugendstrafrecht: § 8 Abs. 3 S. 1 JGG als Grundlage für eine Ermessensentscheidung ..... 146
- > **Otto Lagodny** – Burchard, Christoph, Die Konstitutionalisierung der gegenseitigen Anerkennung. .... 162
- > **Uwe Murmann** – Atens, Rebecca von, Objektive Zurechnung und Tatherrschaft. .... 165
- > **Otto Lagodny** – Daniel Wolff, Der Einzelne in der offenen Staatlichkeit. .... 169
- > **Jens Lehmann** – Arnd Koch/Michael Kubiciel/Martin Löhnig (Hrsg.), Strafrecht zwischen Novemberrevolution und Weimarer Republik. .... 173
- > **Paul Krell** – Julius-Vincent Ritz, Business Judgement Rule und § 266 StGB. .... 177



C.F. Müller

goltdammers-archiv.de



286202312203





# BOARD

D3-Z 333

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

Zeitschrift für Aufsichtsräte in Deutschland

## HERAUSGEBER

Arbeitskreis deutscher  
Aufsichtsrat e.V. (AdAR)

Prof. Dr. Dr. h. c. Barbara Dauner-Lieb

Prof. Dr. Stefan Siepelt

Marc Tüngler

GESAMTLEITUNG

Dr. Christine Bortenlänger

Dr. Christian Bosse

Dr. Claus Buhleier

Peter Dietlmaier

Prof. Dr. Barbara Grunewald

Dr. Simone Hartmann

Prof. Dr. Peter Henning

Prof. Dr. Susanne Kalss

Dr. Jürgen Kunz

Prof. Dr. Klaus Möller

Prof. Dr. Ulrich Noack

Prof. Dr. Ulrich Seibert

Dr. Mirko Sickinger

Prof. Dr. Stefan Simon

Prof. Dr. Jochen Vetter

Prof. Dr. Marc-Philippe Weller

Prof. Dr. Christian Zwirner

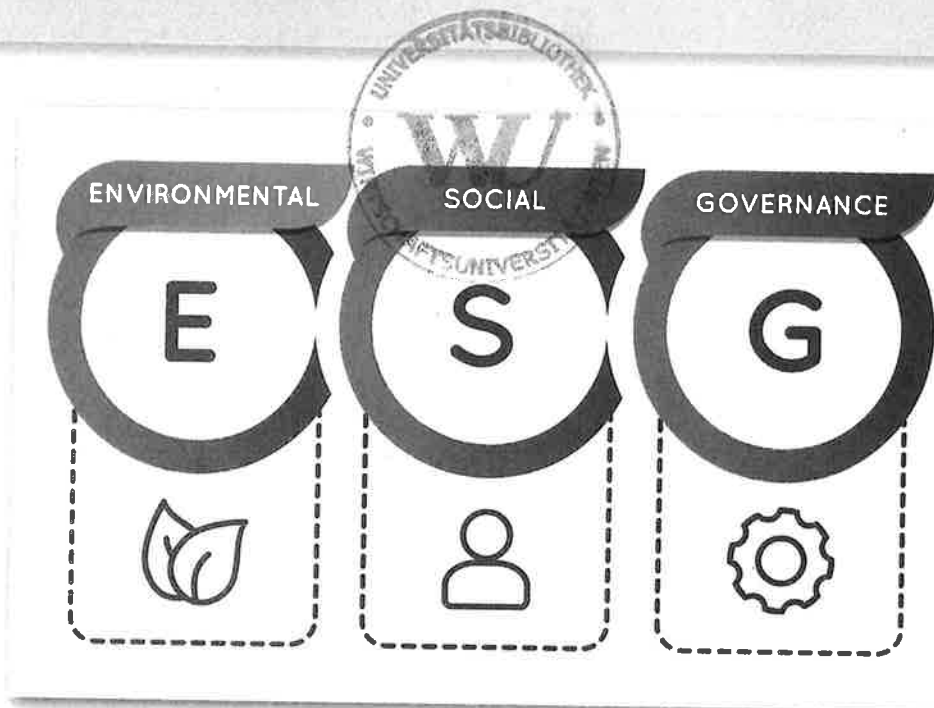
IN KOOPERATION MIT

Deutsche Schutzvereinigung für  
Wertpapierbesitz e.V. (DSW)
**Deutsches Aktieninstitut**  
 Kapital. Markt. Kompetenz.

BOARD: Februar 2022: S. 1-44 - www.bezriff-unternehmen.de

1

2022



Georg Lanfermann

**Jetzt wird es ernst! Nachhaltigkeitsberichterstattung  
bekommt einen neuen Stellenwert für die Aufsichtsratsarbeit**

Kai Michael Beckmann

**Next Level ESG-Management**

Marion Plesch, Maximilian Sprakel

**Was gibt es Neues im Bereich Arbeitsrecht und  
Mitbestimmung?**

Dr. Michael Beyer, Dr. Stefan Golkowsky

**Der Strategie- und Technologieausschuss als ein wesent-  
liches Instrument zur Validierung der Unternehmensstrategie**

Dr. Simone Hartmann, Dr. Andreas Kerst

**Messung des Erfolgs von Bundesbeteiligungen als  
Kontrollaufgabe der Beteiligungsführung**

www.reguvis.de

<b>EDITORIAL</b> .....	1
<b>AUFSÄTZE</b>	
Georg Lanfermann <b>Jetzt wird es ernst! Nachhaltigkeitsberichterstattung bekommt einen neuen Stellenwert für die Aufsichtsratsarbeit</b> .....	3
Daniel Reisener <b>Ein kurzer Überblick zur Nachhaltigkeitsberichterstattung</b> .....	7
Kai Michael Beckmann <b>Next Level ESG-Management</b> .....	9
Georg Kühl <b>Nachhaltigkeit &amp; ESG</b> .....	11
<b>Weitere Fragen an Herrn Georg Kühl zum Thema ESG</b> .....	13
Marion Plesch, Maximilian Sprake <b>Was gibt es Neues im Bereich Arbeitsrecht und Mitbestimmung?</b> .....	14
Dr. Hans-Martin Dittmann, Maria Elisabeth Grosch <b>Novelle der VO PR Nr. 30/53 über die Preise bei öffentlichen Aufträgen verabschiedet</b> .....	17
Dr. Michael Beyer, Dr. Stefan Golkowsky <b>Der Strategie- und Technologieausschuss als ein wesentliches Instrument zur Validierung der Unternehmensstrategie</b> .....	20
Daniela Mattheus, Dr. Lukas Berger, Prof. Dr. Michael Wolff <b>Wie viel Aufmerksamkeit schenken Aufsichtsräte der Transformation?</b> .....	24
Dr. Burkhard Fassbach, Dr. Frank Hülsberg <b>Corporate Governance</b> .....	28
<b>ÖFFENTLICHE UNTERNEHMEN</b>	
Dr. Simone Hartmann, Dr. Andreas Kerst <b>Messung des Erfolgs von Bundesbeteiligungen als Kontrollaufgabe der Beteiligungsführung</b> .....	31
<b>DAS AUFSICHTSRATSBÜRO</b>	
Martin Kaspar <b>ESG im Aufsichtsrat</b> .....	34
<b>KOLUMNE</b>	
Frederik Beckendorff <b>Probleme des aktienrechtlichen Vergütungsberichts</b> .....	38
<b>RECHTSPRECHUNG</b>	
<b>Gerichtliche Vertretung der Aktiengesellschaft durch den Aufsichtsrat</b> .....	41
<b>LEXIKON</b>	
<b>Sustainable Corporate Governance</b> .....	36
<b>DATEN – FAKTEN – MANDATE</b>	
<b>DCGK-Reform 2022</b> .....	42
<b>„Echter Wandel, dauerhafter Wandel, geschieht Schritt für Schritt.“</b> .....	44

## Impressum

### BOARD –

Zeitschrift für Aufsichtsräte in Deutschland

ISSN: 2192-211X

Verlag: Reguvis Fachmedien GmbH

Geschäftsführung: Jörg Mertens

Reguvis

www.reguvis.de

### Gesamtleitung

Prof. Dr. Dr. h. c. Barbara Dauner-Lieb

Prof. Dr. Stefan Siepelt

Marc Tüngler

Redaktion Reguvis Fachmedien GmbH

Jörg Schick

Tel.: 0221 / 9 76 68-186

E-Mail: joerg.schick@reguvis.de

### Manuskripte

Manuskripte sind in elektronischer Form unmittelbar an die Schriftleitung oder an die Redaktion im Verlag zu senden. Für unverlangt eingesandte Manuskripte kann keine Haftung übernommen werden. Verlag und Schriftleitung behalten sich das Recht zur redaktionellen Bearbeitung der angenommenen Manuskripte vor. Der Autor/Die Autorin versichert, alleinige/r Inhaber/in der urheberrechtlichen Nutzungsrechte an dem Beitrag inklusive aller Abbildungen zu sein und keine Rechte Dritter zu verletzen.

Mit der Annahme des Manuskriptes zur Veröffentlichung überträgt der Autor/die Autorin dem Verlag das ausschließliche Verlagsrecht für die Zeit bis zum Ablauf des Urheberrechts. Das Nutzungsrecht umfasst alle Verwertungs-, Verbreitungs- und Vervielfältigungsformen Print und Online insgesamt oder in Teilen sowie das Recht zu Übersetzungen, zur Einspeicherung, Verarbeitung und Verbreitung in eigenen und fremden Datenbanken, zur Speicherung und Vervielfältigung im Wege elektronischer Verfahren sowie zur Lizenzvergabe.

### Urheber- und Verlagsrechte

Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Jegliche Verwertung, Verbreitung oder Zugänglichmachung (Print/Online) außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ist ohne Zustimmung des Verlages unzulässig und strafbar. Das Zitieren von Rezensionen ist in vollem Umfang erlaubt. Cover-Copyright © www.istockphoto.com

### Haftungsausschluss

Die in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge wurden nach bestem Wissen und Gewissen geprüft. Eine Gewähr für die Richtigkeit und Vollständigkeit kann jedoch nicht übernommen werden. Eine Haftung für etwaige mittelbare oder unmittelbare Folgeschäden oder Ansprüche Dritter ist ebenfalls ausgeschlossen. Namentlich gekennzeichnete Beiträge geben nicht notwendig die Meinung der Redaktion wieder.

### Erscheinungsweise

zweimonatlich, jeweils Mitte des geraden Monats

### Bezugspreise/Bestellungen/Kündigungen

Einzelheft 48,60 € inkl. MwSt. und Versandkosten (Inland 1,50 € pro Ausgabe/Ausland 3,- € pro Ausgabe). Der Jahresabopreis inkl. Online-Archiv beträgt 274,00 € inkl. MwSt. und Versandkosten (Inland 0,75 € pro Ausgabe/Ausland 3,- € pro Ausgabe). Bestellungen über jede Buchhandlung oder beim Verlag. Der Bezugszeitraum beträgt jeweils 12 Monate. Kündigungen müssen schriftlich erfolgen und spätestens am 15. des Vormonats, in dem das Abonnement endet, beim Verlag eingegangen sein.

### Abo-Service und Anzeigen

Tel.: 0221 / 9 76 68-315, Fax: 0221 / 9 76 68-271

E-Mail: wirtschaft@reguvis.de

### Anzeigenpreise

Es gilt die aktuelle Anzeigenpreisliste.

### Satz

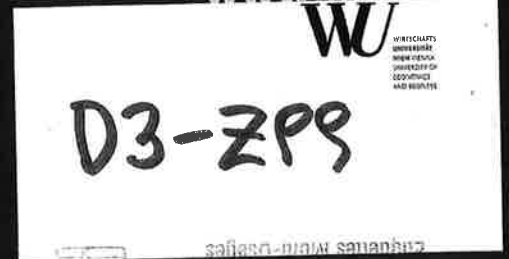
TGK Wienpahl, Köln

### Druck

Appel & Klinger GmbH, Schneckenlohe

# JAP

[Juristische Ausbildung & Praxisvorbereitung]



- must know** Die adjektizische Haftung des römischen Rechts  
Kollektivvertragskollision  
Das neue Gewährleistungsrecht (Teil II)
- Musterfall** Strafrecht, Öffentliches Recht, Völkerrecht,  
Unternehmensrecht
- Seitenblick** Vienna Law Review und Ars Iuris Vienna

**Redaktionsleitung**  
Verena T. Halbwachs

**Redaktion**  
Barbara Beclin  
Florian G. Burger  
Ulrike Frauenberger-Pfeiler  
Thomas Klicka  
Jürgen Pirker  
Roman Alexander Rauter  
Hannes Schütz

**Korrespondenten**  
Erwin Bernat  
Christoph Grabenwarter  
Friedrich Harrer  
Ferdinand Kerschner  
Alexander Schopper

2021/2022

→ Editorial .....	129
<i>Von Jürgen Pirker</i>	

## Römisches Recht

→ must know .....	132
<b>Die adjektivische Haftung des römischen Rechts: Juristische Basis einer Ökonomie in den Händen von Stichus und Pamphilus</b>	
<i>Von Richard Gamauf</i>	

## Straf- und Strafprozessrecht

→ Musterfall .....	140
<b>Fachprüfung aus Strafrecht und Strafprozessrecht</b>	
<i>Prüferin: Heidelinde Luef-Kölbl; gelöst von Heidelinde Luef-Kölbl und Sebastian Göllly</i>	

## Verwaltungsrecht und Verwaltungsverfahrenrecht

→ Musterfall .....	150
<b>Das Schlosshotel</b>	
<i>Prüfer: Felix Reimann; gelöst von Felix Reimann</i>	

## Völkerrecht

→ Musterfall .....	163
<b>Fachprüfung Völkerrecht</b>	
<i>Prüferin: Erika de Wet unter Mitwirkung von Benedikt Harzl und Christina Seewald; gelöst von Erika de Wet unter Mitwirkung von Benedikt Harzl und Christina Seewald</i>	

## Arbeitsrecht

→ must know .....	172
<b>Kollektivvertragskollision</b>	
<i>Von Samantha Pechtl</i>	

## Unternehmensrecht

→ Musterfall .....	176
<b>FÜM II – Unternehmensrecht</b>	
<i>Prüfer: Florian Schuhmacher; gelöst von Florian Schuhmacher, Stefan Holzweber und Adnan Tokić</i>	

## Bürgerliches Recht

→ must know .....

**Das neue Gewährleistungsrecht (Teil II)**

Von Alena Bischinger und Karl Maximilian Weber-Woitschläger



181

## Aus Studium & Praxis

→ Seitenblick .....

**Vienna Law Review und Ars Iuris Vienna**

Von Stephanie Hanel und Pia Ogris

189

## Standards

→ Impressum .....

U3



### Mit der Ökosozialen Steuerreform 2022

Der „Doralt 2022“:

- der Bestseller aus bewährter Hand
- aktuelle Gesamtdarstellung mit Stand 1.3.2022
- mit zahlreichen Beispielen

W. Doralt

**Steuerrecht 2022**

23. Auflage 2022. XXVI, 272 Seiten. Br.

ISBN 978-3-214-02137-5

Im Abonnement

**31,20 EUR**

inkl. MwSt.

Ladenpreis

**39,00 EUR**

inkl. MwSt.

shop.manz.at

**MANZ**

D3-Z314



# immolex

FACHZEITSCHRIFT FÜR WOHN- UND IMMOBILIENRECHT

Schwerpunkt

## Das Baurecht

- > Bauträgervertrag und BauRG: Sicherung der Rechtsstellung der Wohnungseigentümer
- > Beginn und Laufzeit eines Baurechtsvertrags
- > Grundlegende Rechtsprechung zum Baurecht
- > Das Baurecht in der GrESt: Wertsicherungsklausel und Errichtungsverpflichtung
- > BFG zur GrESt-Bewertung des Baurechts



IMMOLEX.MANZ.AT

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

89 EDITORIAL

89 **Stiefkind Baurecht**  
*Herbert Rainer*

92 AKTUELLSTE LEITSÄTZE

Nr 17–26

94 SCHWERPUNKT  
**DAS BAURECHT**

94 **Bauträgervertrag und BauRG: Sicherung der Rechtsstellung der Wohnungseigentümer**  
*Christian Prader/Thomas Jenewein*

98 **Beginn und Laufzeit eines Baurechtsvertrags**  
*Alexander Sporer*

101 **Das Baurecht in der Grunderwerbsteuer**  
*Anna Kogler/Daniel Varro*

106 MIETRECHT

106 OGH 7. 9. 2021, 1 Ob 124/21y  
Überweisung des Mietzinses (*Wolfgang Ruckenbauer*)

107 OGH 14. 9. 2021, 6 Ob 105/21s  
Amtswegige Prüfung von allenfalls missbräuchlichen Klauseln im Mietvertrag mit einem Verbraucher (*Matthias Cerha*)

108 OGH 14. 9. 2021, 8 Ob 94/21p  
Mietvertragsformular mit fünfjährigem Kündigungsverzicht des Mieters (*Alexander Klein*)

110 WOHNUNGSEIGENTUMSRECHT

110 OGH 25. 3. 2021, 5 Ob 174/20d  
Durchsetzung von Individualansprüchen betreffend allgemeine Teile (*Sigrid Räth*)

112 WOHNUNGSGEMEINNÜTZIGKEITSRECHT

112 OGH 25. 11. 2021, 5 Ob 80/21g  
Keine Rückführung des WE-Objekts ins WGG nach Weiterveräußerung durch den privilegierten Erwerber (*Christian Prader*)

115 LIEGENSCHAFTSRECHT

115 OGH 28. 9. 2021, 5 Ob 149/21d  
Umfang eines Belastungsverbots nach den Wohnbauförderungsgesetzen (*Stefan Horn*)

116 OGH 20. 10. 2021, 5 Ob 160/21x  
Nachbarrechtlicher Ausgleichsanspruch zwischen Mieter und WEer derselben Liegenschaft möglich (*Theresa Hauswurz*)

117 OGH 29. 9. 2021, 7 Ob 97/21x  
Ersitzung einer Dienstbarkeit (*Robert Streller*)

119 VERFAHRENSRECHT

119 OGH 16. 9. 2021, 5 Ob 122/21h  
Löschung einer mit einem Kautionsband behafteten Hypothek (*Christian Weinzinger*)

121 IMMOBILIENBESTEUERUNG

121 **Die magische 75%-Grenze**  
*Karin Fuhrmann*

122 VwGH 20. 10. 2021, Ra 2019/13/0041 (BFG 7. 1. 2019)  
Luxusimmobilie für Gesellschafter – Abweichungen der Fremdüblichkeit der Miete zu Renditenmiete (*Clemens Malainer/Andreas Staribacher*)

124 BFG 28. 9. 2021, RV/5101779/2019  
Grunderwerbsteuer: Zur Bewertung des Baurechts (*Karin Fuhrmann*)

127 FORUM IMMOBILIENTREUHÄNDER

127 **Grundlegende Rechtsprechung zum Baurecht**  
*Christoph Kothbauer*

91 IMPRESSUM

# itrl D3-Z329

# IT-Rechts- berater

## Informationsdienst für IT-Recht und Datenschutz

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

In Kooperation mit:



Arbeitsgemeinschaft  
IT-Recht



## Rechtsprechung

- EuGH: Einwilligungserfordernis für Inbox-Werbung 51
- BGH: Wiederholungsgefahr bei Urheberrechtsverletzung auf Schulhomepage – Uli-Stein-Cartoon 52
- OLG Köln: Kein inländischer Zustellungsbevollmächtigter im außerstrafrechtlichen Bereich §15 54
- OLG Hamburg: Unzulässiges Angebot einer AU-Bescheinigung über das Internet 56
- LG Hamburg: Keine urheberrechtswidrige Umarbeitung einer Website durch Adblocker §15 58

## Beiträge für die Beratungspraxis

### IT-Rechtsfragen aus der Praxis

- Auer-Reinsdorff*
- Mangelhaftigkeit digitaler Produkte aufgrund fehlerhafter Integration oder Anleitung 61
- Stiemerling*
- Die technische Perspektive zum neuen Produktmangelbegriff in § 327e BGB für digitale Produkte 64

### Hinweise zur Vertragsgestaltung

- Redeker*
- Beschaffensvereinbarungen bei digitalen Produkten, insbesondere Software §15 68





# Inhaltsverzeichnis

## Aktuelle Kurzinformationen

- › BVerfG: Persönlichkeitsrechtsverletzende Ver- 49  
sagung der Auskunft über Bestandsdaten durch So-  
cial Media Plattform
- › BGH: Keine generelle Klarnamenpflicht bei Nutzung 49  
eines sozialen Netzwerks
- › OLG Hamburg: Zulässiges gemischtsprachiges Feri- 50  
enhausangebot
- › LG Köln: Schadensersatz für rechtsmissbräuchliche 50  
Abmahnung
- › DSK: Veröffentlichung eines Experten-Gutachtens 50  
zu Überwachungsgesetzen in den USA

## Rechtsprechung

- › Einwilligungserfordernis für Inbox-Werbung 51  
(EuGH, Urt. v. 25.11.2021 – C-102/20 – StWL Städti-  
sche Werke Lauf a.d. Pegnitz)
- › Wiederholungsgefahr bei Urheberrechtsverletzung 52  
auf Schulhomepage – Uli-Stein-Cartoon  
(BGH, Urt. v. 22.9.2021 – I ZR 83/20)
- › Keine wirksame Zustellung eines Scheidungs- 53  
antrags aus Kanada per WhatsApp  
(OLG Frankfurt, Beschl. v. 22.11.2021 – 28 VA 1/21)
- › Kein inländischer Zustellungsbevollmächtigter im 54  
außerstrafrechtlichen Bereich   
(OLG Köln, Beschl. v. 5.11.2021 – 15 W 64/21)
- › Unzulässiges Angebot einer AU-Bescheinigung über 56  
das Internet  
(OLG Hamburg, Beschl. v. 29.9.2021 – 3 U 148/20)
- › Keine urheberrechtswidrige Umarbeitung einer 58  
Website durch Adblocker   
(LG Hamburg, Urt. v. 14.1.2022 – 308 O 130/19)
- › Zulässige Datenauskunft per Link 59  
(LG München I, Urt. v. 2.9.2021 – 23 O 10931/20)

## Beiträge für die Beratungspraxis

### IT-Rechtsfragen aus der Praxis


- Dr. Astrid Auer-Reinsdorff*
- › **Mangelhaftigkeit digitaler Produkte aufgrund feh- 61  
lerhafter Integration oder Anleitung** – „IKEA-Klau-  
seln“ der digitalen Produkte nach Umsetzung von  
DID- und Warenkauf-Richtlinie  
*Mit der Umsetzung der DID-Richtlinie, der Revoluti-  
on für die Verbraucher und das IT-Vertragsrecht,  
löst sich die Frage, ob bei Software und digitalen In-  
halten und der Kombination aus Hardware und*

*Software Teil der berechtigten Erwartungen an die  
Beschaffenheit die Installation, Integration und  
Kompatibilität sind.*

*Dr. Oliver Stiemerling*

- › **Die technische Perspektive zum neuen Produkt- 64  
mangelbegriff in § 327e BGB für digitale Produkte**  
*§ 327e BGB regelt den Begriff des „Produktmangels“  
im Rahmen von Verbraucherverträgen über digitale  
Produkte als Teil der Umsetzung der EU-RL 2019/770.  
Aus technischer Sicht stellen die dort aufgeführten  
Regelungen eine Konkretisierung der vorherigen  
Mangelbegriffe aus dem Kauf-, Miet- und Werkver-  
tragsrecht dar. Dieser Beitrag analysiert die sich aus  
dieser Gleichsetzung ergebenden Herausforderun-  
gen. Anschließend werden die Konsequenzen be-  
wertet.*

## Hinweise zur Vertragsgestaltung

- Dr. Helmut Redeker*
- › **Beschaffenheitsvereinbarungen bei digitalen Pro- 68  
dukten, insbesondere Software**   
*Seit dem 1.1.2022 gilt ein neuer Mangelbegriff im  
Kaufrecht und für alle Verträge über digitale Pro-  
dukte. Der Beitrag untersucht die Bedeutung dieser  
Gesetzesänderung für Beschaffenheitsvereinbarun-  
gen. Dabei werden zunächst Beschaffenheitsverein-  
barungen zwischen Unternehmen betrachtet, dann  
das AGB-Recht einbezogen und zuletzt wird auf Ver-  
braucherverträge eingegangen.*

## Literaturempfehlungen

- › Rechtswahlklauseln in Cloud-Verträgen 71

## Vorschau auf die nächste Ausgabe

**Beiträge zu folgenden Themen sind geplant:**

- › IT-Sicherheit in EFET-Verträgen, *Schippel*
- › Vertragsbeziehungen im Internet of Things,  
*Auer-Reinsdorff*

**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.

### Neues unter [www.cr-online.de](http://www.cr-online.de)

von *Wintzingerode*, Vorschlag der Europäischen Kom-  
mission für eine eIDAS-Verordnung 2.0

# NJW

# Neue Juristische Wochenschrift

WU  
D3-Z171  
1810330 2 881034



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

## Aus dem Inhalt

<i>A. Dutta</i> Haftung für etwaige Impfschäden	649
<i>A. Gebhard/R. Michalke</i> EncroChat und strafprozessuale Beweisverwertung	655
<i>D. Looschelders</i> Beweislastprobleme beim Kauf von Gebrauchtwagen durch einen Kaufmann	659
<i>P. Gola/C. Klug</i> Die Entwicklung des Datenschutzrechts	662
<i>R. Richter</i> Entwicklung sozialer und privater Pflegeversicherung	666
<i>EuGH</i> Anerkennung der Geburtsurkunde eines Kindes mit gleichgeschlechtlichen Eltern (Anm. <i>P. Renß</i> )	675
<i>BVerfG</i> Beleidigende Äußerungen über bekannte Politikerin in sozialen Netzwerken (Anm. <i>D. Höch</i> )	680
<i>BGH</i> Eidesstattliche Versicherung nach Vorlage notariellen Nachlassverzeichnisses (Anm. <i>U. Schönenberg-Wessel</i> )	695
<i>BGH</i> Bestimmung einer Mietzahlung als unentgeltliche Leistung	701
<i>BAG</i> Urlaubsabgeltung als Masseverbindlichkeit	716



## 10/2022

3. März 2022  
75. Jahrgang S. 649-720  
www.njw.de

## Aus NJW-aktuell

Interview

„Verzweigte  
Fusionskontrolle“

Forum

Plattform  
für den ERV

Unternehmen

Betriebe vor  
bewegtem Jahr



# INHALT

## Aufsätze

Anatol Dutta

### **Haftung für etwaige Impfschäden**

649

Der Beitrag geht der Frage nach, inwieweit das geltende Recht eine Haftung für Schäden vorsieht, die durch eine Schutzimpfung gegen das Coronavirus SARS-CoV-2 verursacht werden.

Angelina Gebhard / Reinhart Michalke

### **Der EncroChat-Komplex und die Grenzen strafprozessualer Beweisverwertung**

655

Deutsche Behörden haben Daten von Handys des Providers „EncroChat“ aus französischen Ermittlungen bekommen. Der Beitrag beleuchtet die damit verknüpften Fragen der Beweisverwertung.

## Zur Rechtsprechung

Dirk Looschelders

### **Beweislastprobleme beim Kauf eines Gebrauchtwagens durch einen Kaufmann (BGH NJW 2022, 686)**

659

## Bericht

Peter Gola / Christoph Klug

### **Die Entwicklung des Datenschutzrechts**

662

Ronald Richter

### **Die Entwicklung der sozialen und privaten Pflegeversicherung**

666

## Kanzlei & Mandat

Oscar Szerkus

### **Umgang mit despotischen Geschäftsführern**

671

## Buchbesprechungen

**Keller / Schönknecht / Glinke: Geschäftsgeheimnisschutzgesetz** (Gordian N. Hasselblatt) •

**Dölling / Duttge / König / Rössner: Gesamtes Strafrecht** (Mathias Hütwohl)

673

## NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Rubrikenmarkt	27
<b>Aufgestockter Werkzeugkasten</b> A. D. Riewe		<b>„Verzweigte Fusionskontrolle“</b> K. M. Künstner		web.report	28
Agenda	6	Forum	15	Stellenmarkt	29
Meldungen/Kolumne	7	<b>Upload-Plattform für das beA?</b> M. Flocke		Beck'sche Zeitschriften	38
Gesetzgebung	8	<b>Aus der Justiz</b>	17	Buchhinweise	40
Rechtsprechung in Kürze	8	<b>Dieselsklagen ohne Ende</b> S. Rebehn		Veranstaltungshinweise	42
Entscheidung der Woche	9	<b>Recht im Unternehmen</b>	19	Heftvorschau/Impressum	44
		<b>Betriebe vor einem bewegten Jahr</b> B. Pirpamer			

# INHALT

## Rechtsprechung

### Europäische Gerichte

- EuGH 14.12.21 – C-490/20  
**Anerkennung der Geburtsurkunde eines Kindes mit gleichgeschlechtlichen Eltern** (Anm. P. Reuß) 675
- EuGH 09.12.21 – C-217/20  
**Urlaubsentgelt bei vorübergehender Arbeitsunfähigkeit mit verringertem Entgelt (Ls.)** 680

### Verfassungsgerichte

- BVerfG 19.12.21 – 1 BvR 1073/20  
**Beleidigende Äußerungen über bekannte Politikerin in sozialen Netzwerken** (Anm. D. Höch) 680
- BVerfG 17.01.22 – 1 BvR 2727/21  
**Unzulässige Verfassungsbeschwerde gegen Bayerisches Lobbyregistergesetz (Ls.)** 685

### Zivilgerichte

- BGH 10.11.21 – VIII ZR 187/20  
**Beweislastregeln beim Verbrauchsgüterkauf durch einen Unternehmer** 686
- BGH 01.12.21 – IV ZR 189/20  
**Eidesstattliche Versicherung nach Vorlage des notariellen Nachlassverzeichnisses** (Anm. U. Schönenberg-Wessel) 695
- BGH 11.11.21 – IX ZR 237/20  
**Bestimmung einer Mietzahlung als unentgeltliche Leistung** 701

- BGH 26.08.21 – III ZR 189/19  
**Gesteigerte Erwidерungslast bei rechtskräftiger strafrechtlicher Verurteilung** 705
- OLG Schleswig 27.10.21 – 11 U 61/21  
**Pflichten bei Führen eines elektronischen Fristenkalenders und Nutzung des bea** 708
- OLG Köln 04.11.21 – 16 W 31/21  
**Kostenlast der Beklagten nur nach Kostenantrag des Klägers** 709

### Strafgerichte

- OLG Frankfurt a.M. 22.11.21 – 1 HEs 427/21  
**Strafprozessuale Verwertung von Anom-Daten** 710

### Verwaltungsgerichte

- VGH München 03.11.21 – 11 CS 21.1000  
**Entziehung der Fahrerlaubnis nach gelegentlichem Cannabiskonsum** 712

### Arbeitsgerichte

- BAG 25.11.21 – 6 AZR 94/19  
**Urlaubsabgeltung als Masseverbindlichkeit** 716

### Finanzgerichte

- BFH 31.08.21 – III R 41/19  
**Berücksichtigung eines Kindes nach krankheitsbedingtem Ausbildungsabbruch** 718



## Jetzt online: Zeitschrift für Rechtspolitik (ZRP) Heft 2/2022

**Schwerpunkt**  
**Rechtspolitische Programme der Bundestagsfraktionen**  
Rechtspolitische Sprecherinnen und Sprecher

**Themen der Zeit**  
**Arbeits- und Sozialrecht im Koalitionsvertrag**  
A. Braun/S. Sura

**Energie- und Klimaschutzrecht im Koalitionsvertrag**  
B. Operhalsky

**Die Ampel-Koalition und der Sport**  
L. Dittrich

**Corona-Pandemie – Freiheitlicher Staat und Wissenschaft**  
M. Pagenkopf

**Neues Verhältnis zwischen Rechtswissenschaft und Technik**  
J. Ensthaler

**Unabhängige Bundesnetzagentur im EnWG**  
W. Frenz

**Zwischenruf**  
**Den Rechtsstaat stärken durch Entkriminalisierung**  
A. Schiemann

**Echo**  
**Mit Punktesystem punkten**  
S. Klaus

**Zum Schluss**  
**Die Besten für die Bundesgerichte**  
T. Freudenberg

Mohr Siebeck  
72010 Tübingen  
Postfach 2040  
ISSN 0022-6882

Redaktion:  
72074 Tübingen  
Wilhelmstraße 18  
jz@mohrsiebeck.com

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

WU  
D3-Z134

# Juristen Zeitung

## 5

77. Jahrgang  
4. März 2022  
Seiten 209–260

Aus dem Inhalt:

### **Gernot Sydow**

Europäischer Menschenrechtsschutz für ethische Grundüberzeugungen

### **Christoph Brüning**

Teilhaberechte an der Gestaltung des öffentlichen Raums durch Denkmäler

### **Hannes Henke**

Der Handel mit Crypto Art

### **Benjamin Raue**

Die Regulierung von Hate Speech mit Mitteln des Zivilrechts

BGH mit Anmerkung von

### **Haimo Schack**

Geldentschädigungsanspruch wegen Verletzung des allgemeinen Persönlichkeitsrechts vor Rechtskraft nicht vererblich



## Herausgeber

Professor Dr. Dr. Eric Hilgendorf, Würzburg  
Professor Dr. Matthias Jestaedt, Freiburg i.Br.  
Professor Dr. Florian Möslin, LL.M. (London), Marburg  
Professor Dr. Astrid Stadler, Konstanz

Professor Dr. Bernhard Großfeld, Münster (bis 2000)  
Professor Dr. Dr. h.c. Herbert Roth, Regensburg (bis 2021)  
Professor Dr. Christian Starck, Göttingen (bis 2006)  
Professor Dr. Dr. h.c. Rolf Stürner, Freiburg i.Br. (bis 2012)

## Redaktion

Martin Idler, Tübingen

Mohr Siebeck

5 77. Jahrgang  
4. März 2022

# Juristen Zeitung



Inhalt

## Aufsätze

Professor Dr. **Gernot Sydow**, M.A.  
Europäischer Menschenrechtsschutz für ethische  
Grundüberzeugungen **209**

Professor Dr. **Christoph Brüning**  
Teilhaberechte an der Gestaltung des öffentlichen  
Raums durch Denkmäler **215**

Dr. **Hannes Henke** LL.M. oec.  
Der Handel mit Crypto Art **222**

## Besprechungsaufsatz

Professor Dr. **Benjamin Raue**  
Die Regulierung von Hate Speech mit Mitteln  
des Zivilrechts **232**

## Umschau

**Kurzbeitrag**  
Juristische Digitallehre: Ein Intermezzo in Zoom-Dur  
Dr. Dr. **Hanjo Hamann** **241**

## Glosse

Paradoxie der Machttheorie  
Dr. **Philipp Renninger** **243**

## Literatur

Frank-Walter Steinmeier (Hrsg.): Wegbereiter der  
deutschen Demokratie  
Professor Dr. **Christoph Gusy** **244**

Moritz **Voit**: Sammelklagen und ihre Finanzierung  
Professor Dr. **Axel Halfmeier** **245**

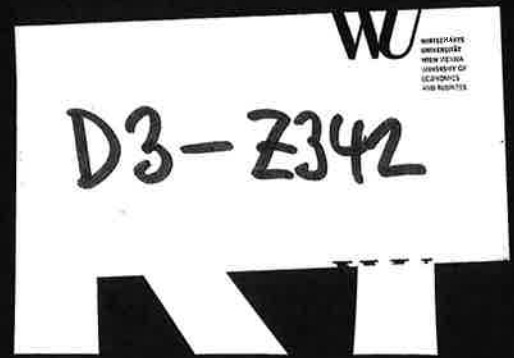
## Entscheidungen

BGH, 29. 11. 2021 – VI ZR 258/18  
mit Anmerkung von  
Professor Dr. **Haimo Schack**, LL.M. (Berkeley)  
Geldentschädigungsanspruch wegen Verletzung  
des allgemeinen Persönlichkeitsrechts vor Rechtskraft  
nicht vererblich **247**

BGH, 29. 7. 2021 – III ZR 179/20  
Löschen eines Beitrags und Teilsperrung eines  
Benutzerkontos durch die Betreiberin eines  
sozialen Netzwerks **251**

## JZ Information

Aktuelles aus der Rechtsprechung/  
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte **124\***  
Gesetzgebung **125\***  
Entscheidungen in Leitsätzen **126\***  
Neuerscheinungen **139\***  
Zeitschriftenübersicht **150\***  
Festschrift/Sammelwerk **154\***  
Impressum **155\***



*Geschäftsführende Herausgeber:*

Prof. Dr. Reinhard Bork, Hamburg

RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

**Reinhard Bork**

Die haftungsbegründende Kausalität bei der Haftung des Wirtschaftsprüfers wegen fehlerhaften Bestätigungsvermerks gem. § 826 BGB S. 201

**Eva Ringelspacher/Elske Fehl-Weileder**

Die Vergleichsrechnung: Streitfragen und Erfahrungen oder Business as usual S. 210

*BGH, 27. 1. 2022*

Keine Anfechtung der auf Antrag des vorläufigen Gläubigerausschusses erfolgten Aufhebung der vorläufigen Eigenverwaltung S. 214

*OLG München, 13. 12. 2021*

Kausalität eines mangelhaften Testats für Anlageentscheidungen („Wirecard“ und „KPMG“) S. 217

*OLG München, 9. 12. 2021*

Haftung des Abschlussprüfers von Bilanzen nach § 826 BGB („Wirecard“ und „KPMG“) S. 222

*AG Hamburg, 18. 1. 2022*

Erllass einer Stabilisierungsanordnung auch bei Mängeln im Restrukturierungsplan S. 234

*AG Hamburg, 17. 1. 2022*

Zulässigkeit von verfahrensleitenden Hinweisen des Restrukturierungsgerichts S. 236



RWS Verlag  
Kommunikationsforum GmbH & Co. KG

*Geschäftsführende Herausgeber:*

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

*Herausgeberbeirat:*

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

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

## Inhaltsverzeichnis

### Aufsätze

<i>Reinhard Bork, Hamburg</i> Die haftungsbegründende Kausalität bei der Haftung des Wirtschaftsprüfers wegen fehlerhaften Bestätigungsvermerks gem. § 826 BGB .....	201
<i>Eva Ringelspacher, Frankfurt am Main/Elske Fehl-Weileder, Nürnberg</i> Die Vergleichsrechnung: Streitfragen und Erfahrungen oder Business as usual .....	210

### Rechtsprechung

#### Insolvenzrecht

<i>BGH v. 27. 1. 2022 – IX ZB 41/21</i> Keine Anfechtung der auf Antrag des vorläufigen Gläubigerausschusses erfolgten Aufhebung der vorläufigen Eigenverwaltung .....	214
<i>OLG München v. 20. 12. 2021 – 8 U 6063/21</i> Zulässigkeit der Veröffentlichung terminsvorbereitender Hinweise des Vorsitzenden („Wirecard“ und „KPMG“) .....	216

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



OLG München v. 13. 12. 2021 – 3 U 6014/21

Kausalität eines mangelhaften Testats für Anlageentscheidungen („Wirecard“ und „KPMG“) ..... 217

OLG München v. 9. 12. 2021 – 8 U 6063/21

Haftung des Abschlussprüfers von Bilanzen nach § 826 BGB („Wirecard“ und „KPMG“) ..... 222

OLG Schleswig v. 8. 12. 2021 – 9 U 135/20

Indizien für Zahlungseinstellung des Schuldners ..... 227

AG Hamburg v. 25. 1. 2022 – 67g IN 459/11

Kein insolvenzrechtliches Rechtsmittel gegen freihändige Verwertung eines Pfandrechts durch den Insolvenzverwalter ..... 232

AG Hamburg v. 18. 1. 2022 – 61c RES 1/21

Erlass einer Stabilisierungsanordnung auch bei Mängeln im Restrukturierungsplan ..... 234

AG Hamburg v. 17. 1. 2022 – 61c RES 1/21

Zulässigkeit von verfahrensleitenden Hinweisen des Restrukturierungsgerichts ..... 236

## Dokumentation

BMF-Schreiben: Anwendungsfragen zu § 55 Abs. 4 InsO ..... 239

RWS-Praktiker-Webinar | § 15 FAOI | GOI | § 5 DStV

Freitag, 18. März 2022, 9.30 bis 16.30 Uhr

# InsVV für Fortgeschrittene

Tipps zur Vergütung, die sich bezahlt machen

Auch für fortgeschrittene Mitarbeiter geeignet!



## Die Themen

- Die Bestimmung der Vergütung des Insolvenzverwalters
  - Optimierung der Teilungsmasse gemäß § 1 InsVV
  - Mindest(regel)vergütung
  - Zu- und Abschlagsfaktoren gemäß § 3 InsVV
- Die Auslagen des Insolvenzverwalters
- Die Vergütung des vorläufigen Insolvenzverwalters
  - Ermittlung und Begründung der maßgeblichen Berechnungsgrundlage gemäß § 11 InsVV
  - Begründung des angemessenen Vergütungssatzes
  - **Mindestvergütung** des vorläufigen Insolvenzverwalters
  - **Nachträgliche Änderung** des **Festsetzungsbeschlusses**
- Die Vergütung des (vorläufigen) Sachwalters
- Die Vergütung des Sonderinsolvenzverwalters
- Die Vergütung des Gläubigerausschussesmitglieds
- Änderungen der InsVV und des JVEG per 01.01.2021

## Ihre Referentin



**Conny Prasser**, Diplom-Kauffrau, Diplom-Rechtspflegerin (FH), ist in der Kanzlei COPRA Consulting im Bereich des insolvenzrechtlichen Vergütungsrechts tätig. Zuvor war sie mehr als 15 Jahre in der überregionalen Sozietät KÜBLER für den gesamten Vergütungsbereich verantwortlich. Sie verfügt somit über langjährige Erfahrung im insolvenzrechtlichen Vergütungsrecht sowie in der Vergütungspraxis der einzelnen Insolvenzgerichte. Vor ihrer Tätigkeit bei KÜBLER war Conny Prasser als Rechtspflegerin beim Insolvenzgericht Dresden beschäftigt. Sie ist Mitautorin des *Kübler/Prütting/Bork* und betreut die Kommentierung der InsVV.

**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**  
RWS Verlag  
Kommunikationsforum

# NJWSpe

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS  
D3-ZA71/  
Beil. 1

## Die wichtigsten Informationen zu zentralen Rechtsgebieten

### Ständige Autoren

Daniel Benkert  
Stephan Beukelmann  
Michael Dahl  
Christian Dahns  
Michael Drasdo  
Dirk Figgner  
Tobias Hänsel  
Martin Haußleiter  
Maximilian Heim  
Dieter Leuering  
Friederike Quaiser  
Wolfgang Roth  
Daniel Rubner  
Norbert Schneider  
Barbara Schramm  
Marc Steffen  
Robert von Steinau-Steinrück  
Raul Taras

### Aus dem Inhalt

#### Miet- und Immobilienrecht

Heizkostenabrechnung: Vergleichsräume im „Wohnkomplex“ 129  
Zahlungsverzug: Unbedeutender Teilbetrag im Mietrückstand 129

#### Familienrecht

B. Schramm, Ausgleichszahlung für Haushaltsgegenstände 132  
Keine gesteigerte Unterhaltspflicht bei leistungsfähigen Großeltern 133

#### Erbrecht

Keine Alleinerbschaft bei Schwarzgeld im Nachlass 135  
Unwirksamkeit des Nottestaments trotz Kontaktbeschränkung 135

#### Verkehrsrecht

M. Burmann/J. Jahnke, Der Kfz-Unfall und die gestörte Gesamtschuld 137  
Anforderungen an den Anscheinsbeweis im Verkehrsrecht 138

#### Baurecht

Haftung des Auftragnehmers und Planers bei Doppelkausalität 140  
Schadensersatz bei Mängeln trotz vorbehaltloser Abnahme 140

#### Gesellschaftsrecht

D. Leuering/D. Rubner, Waffengleichheit in gesellschaftsrechtlichen Eilverfahren 143  
Befugnisse eines besonderen Vertreters in der GmbH 144

#### Arbeitsrecht

Vorkehrungen des Arbeitgebers für Menschen mit Behinderung 146  
Zulässiger Abfindungshöchstbetrag in einem Sozialplan 147

#### Insolvenzrecht

K. Trams, Qualifiziert eine Tätigkeit als Insolvenzverwalter für Notarberuf? 149  
Vollstreckbarerklärung von Schiedsspruch nach Verfahrenseröffnung 150

#### Strafrecht

Ausbleiben einer juristischen Person in OWiG-Hauptverhandlung 152  
Verständigungsgespräche – Kausalität von Mitteilungspflichtverstoß 152

#### Verfahrens- und Kostenrecht

N. Schneider/L. Nitschke, Postulationszwang im Güterichterverfahren? 155  
Wertfestsetzung im Ordnungsgeldverfahren 156

#### Anwalt und Kanzlei

Hohe Hürden bei der E-Mail-Kommunikation mit Mandanten 158  
Sorgfaltanforderungen für einen sich selbst vertretenden Anwalt 158



C.H. BECK

5/2022

10. März 2022



L 150202205

## Inhalt

### Miet- und Immobilienrecht

Von Michael Drasdo

Heizkostenabrechnung: Vergleichsräume im „Wohnkomplex“ (BGH) .....	129
Zahlungsverzug: Unbedeutender Teilbetrag im Mietrückstand (BGH) .....	129
Bewachungskosten als Betriebskosten: „Kreuzberger Nächte“ (AG Berlin-Kreuzberg) .....	130
Grenzüberbau infolge Wärmedämmung: Erlaubt! (BGH) .....	130
Keine Ausübung des gemeindlichen Vorkaufsrechts quasi „auf Vorrat“ (BVerwG) .....	131
WEMoG-Beschlussmängelklage: Auslegung der Beklagten-Angabe (AG Essen) .....	131

### Familienrecht

Von Martin Haußleiter und Barbara Schramm

<i>B. Schramm</i> , Ausgleichszahlung für Haushaltsgegenstände .....	132
Keine gesteigerte Unterhaltspflicht bei leistungsfähigen Großeltern (BGH) .....	133
Keine Ehescheidung bei durch den Ausspruch selbst verursachter Härte (OLG Bamberg) .....	134
Gewaltschutzverfahren – Herabwürdigende Äußerung im Internet (OLG Frankfurt a. M.) .....	134

### Erbrecht

Von Wolfgang Roth

Keine Alleinerbschaft bei Schwarzgeld im Nachlass (OLG Koblenz) .....	135
Unwirksamkeit des Nottestaments trotz Kontaktbeschränkung (OLG Düsseldorf) .....	135
Betretungsverbot für Lebenspartner der Erbin als sittenwidrige Auflage (LG Bochum) .....	136
Kein Anspruch des Testamentsvollstreckers auf Vergütungsvorschuss (LG Köln) .....	136

### Verkehrsrecht

Von Dirk Figgner und Friederike Quaisser

<i>M. Burmann / J. Jahnke</i> , Der Kfz-Unfall und die gestörte Gesamtschuld .....	137
Anforderungen an den Anscheinsbeweis im Verkehrsrecht (OLG München) .....	138
Voraussetzungen an eine unklare Verkehrslage beim Überholen (OLG Hamm) .....	139

### Baurecht

Von Tobias Hänsel und Marc Steffen

Haftung des Auftragnehmers und Planers bei Doppelkausalität (OLG Stuttgart) .....	140
Schadensersatz bei Mängeln trotz vorbehaltloser Abnahme (OLG Köln) .....	140
Bedenken des Auftragnehmers berechtigen nicht zur Kündigung (OLG Schleswig) .....	141
Delegation von Sicherungspflichten nur teilweise möglich (OLG Frankfurt a. M.) .....	141
Kein genereller Abwehranspruch bei Bauvorhaben im Außenbereich (VGH München) .....	142
Veränderungssperre schützt nicht die „Absicht zu planen“ (OVG Bautzen) .....	142

### Gesellschaftsrecht

Von Dieter Leuring und Daniel Rubner

<i>D. Leuring / D. Rubner</i> , Waffengleichheit in gesellschaftsrechtlichen Eilverfahren .....	143
Befugnisse eines besonderen Vertreters in der GmbH (BGH) .....	144
Auskunftserzwingungsverfahren bei virtueller Hauptversammlung (LG München I) .....	145

**Arbeitsrecht** Von Daniel Benkert und Robert von Steinau-Steinrück

Vorkehrungen des Arbeitgebers für Menschen mit Behinderung (EuGH) ..... 146  
 Zulässiger Abfindungshöchstbetrag in einem Sozialplan (BAG) ..... 147  
 Betriebliche Mitbestimmung bei Hinausschieben der Beendigung (BAG) ..... 147  
 Auskunft und Stufenklage auf gerichtliche Bonusbestimmung (BAG) ..... 148

**Insolvenzrecht** Von Michael Dahl und Raul Taras

K. Trams, Qualifiziert eine Tätigkeit als Insolvenzverwalter für Notarberuf? ..... 149  
 Vollstreckbarerklärung von Schiedsspruch nach Verfahrenseröffnung (BayObLG) ..... 150  
 Rückzahlungspflicht einer Gebühr nach Verfahrenseröffnung (VGH Mannheim) ..... 151

**Strafrecht** Von Stephan Beukelmann und Maximilian Heim

Ausbleiben einer juristischen Person in OWiG-Hauptverhandlung (BGH) ..... 152  
 Verständigungsgespräche – Kausalität von Mitteilungspflichtverstoß (BGH) ..... 152  
 Beruhen eines Urteils auf einem Verstoß gegen Vereidigungsnormen (BGH) ..... 153  
 Weitergabe von Aktenfundstücken durch den Verteidiger (OLG Jena) ..... 153  
 Anforderungen an ärztliches Attest (OLG Hamm) ..... 154  
 Richtlinie für die Durchsuchung (LG Mannheim) ..... 154

**Verfahrens- und Kostenrecht** Von Norbert Schneider

N. Schneider / L. Nitschke, Postulationszwang im Güterichterverfahren? ..... 155  
 Wertfestsetzung im Ordnungsgeldverfahren (OLG Nürnberg) ..... 156  
 Kostenentscheidung im selbstständigen Beweisverfahren (OLG Nürnberg) ..... 156  
 Gegenstandswert bei Anspruchs auf Bilderentfernung (ArbG Villingen-Schwenningen) ..... 157

**Anwalt und Kanzlei** Von Christian Dahns

Hohe Hürden bei der E-Mail-Kommunikation mit Mandanten (BGH) ..... 158  
 Sorgfaltsanforderungen für einen sich selbst vertretenden Anwalt (VerfGH NRW) ..... 158  
 Kontrollpflichten im Zusammenhang mit Faxnummern (BGH) ..... 159

ISSN 1613-4621

**NJW Spezial**  
**Die wichtigsten Informationen zu speziellen Rechtsgebieten**

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

**Redaktion:**  
 Rechtsanwältin Nathalie Dennier (Verkehrrecht);  
 Rechtsanwältin Dr. Melanie Döge, LL.M. (Gesellschaftsrecht);  
 Rechtsanwalt Michael Dollmann (Koordination  
 und Schlussredaktion);  
 Rechtsanwalt Tobias Freudenberg (Insolvenzrecht);

Rechtsanwältin Anje Głinski (Anwalt  
 und Kanzlei);  
 Rechtsanwältin Irina Huth (Familienrecht);  
 Rechtsanwalt Dr. Andreas Kappus (Miet- und Immobilienrecht);  
 Rechtsanwältin Dr. Maria Naucke-Lömker (Erbrecht);  
 Rechtsanwältin Dr. Susanne Reinemann (Verfahrens-  
 und Kostenrecht);  
 Rechtsanwalt Prof. Dr. Achim Schunder (Arbeitsrecht);  
 Rechtsanwältin Dr. Monika Spiekermann (Baurecht);  
 Rechtsanwalt Dr. Stephan Tausch (Strafrecht).

**Urheber- und Verlagsrechte:** Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, denn diese sind geschützt, soweit sie vom Einsender oder von der Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch gegenüber

Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlags in irgendeiner Form vervielfältigt, verbreitet oder öffentlich wiedergegeben oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-3 98, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck

und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

**Erscheinungsweise:**  
 Zweimal im Monat als Beilage zur NJW.

**Bezugspreis:**  
 Der Bezugspreis von NJW-Spezial ist im Bezugspreis von NJW enthalten. Jahrestei und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

**Druck:** Mayr Miesbach GmbH, Am Windfeld 15, 83714 Miesbach.



# NJW

# Neue Juristische Woche



WU  
D3-Z171

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

## Aus dem Inhalt

<i>H. Hamann</i> Dr. Faust, Rechtsanwalt	721
<i>U. Eisenberg</i> Albert Camus und Absurdität im Strafverfahren	726
<i>A. Schiemann</i> E. T. A. Hoffmann und die Zurechnungsfähigkeit	731
<i>J. J. Vassel</i> Das Karlsruher Schweigen zur satirischen Schmähkritik	740
<i>J. B. Nordemann/J. Waiblinger</i> Gesetzgebung und Rechtsprechung im Urheberrecht	744
<i>B. Heussen</i> Juristische Stilfiguren in Kafkas Prosa	751
<i>EuGH</i> Internationale Zuständigkeit bei Persönlichkeitsrechtsverletzungen im Internet (Anm. T. Lutzi)	765
<i>BVerfG</i> Bezeichnung eines Sängers als Antisemit – Fall Naidoo (Anm. T. Gostomyk)	769
<i>BGH</i> Durchsuchung bei nichtverdächtiger Person – Verhältnis-mäßigkeit und Rechtsschutz (Anm. C. Bertheau)	795
<i>BAG</i> Befristung des Arbeitsvertrags mit Musiker in Orchester	800

Themenschwerpunkt  
„Literatur, Kunst und Recht“

Mit Beilage:  
NJW-Spezial Heft 5/2022



# 11/2022

10. März 2022  
75. Jahrgang S. 721–808  
www.njw.de

## Aus NJW-aktuell

Editorial  
Kommunikative  
Kunstfreiheit

Interview  
„Krypto-  
Kunst“

Report  
Male mir – Eine  
Schöpfungsgeschichte



# INHALT

## Themenschwerpunkt „Literatur, Kunst & Recht“

### Aufsätze

Hanjo Hamann		
<b>Dr. Faust, Rechtsanwalt – Ein Schauspiel auf der Kreuzung juristischer Zeitgeschichte(n)</b>		721
Ulrich Eisenberg		
<b>Albert Camus und Absurdität im Strafverfahren</b>		726
Anja Schiemann		
<b>E. T. A. Hoffmann und die Zurechnungsfähigkeit</b>		731
Hermann Weber		
<b>Juristen als Schriftsteller nichtdeutscher Sprache: Michail Ossorgin</b>		735

### Zur Rechtsprechung

Johann Justus Vassel		
<b>Das Karlsruher Schweigen zur satirischen Schmähkritik</b>		740

### Bericht

Jan Bernd Nordemann / Julian Waiblinger		
<b>Aktuelle Gesetzgebung und höchstrichterliche Rechtsprechung im Urheberrecht</b>		744

### Forum

Benno Heussen		
<b>Im Maelstrom der Argumente – Juristische Stilfiguren in Kafkas Prosa</b>		751

### Buchbesprechungen

<b>Himmelsbach / Mann: Presserecht</b> (Christian Schertz) • <b>Brinkmann: Satire vor Gericht</b> (Franz Otto Kierig) • <b>Harst: Universalgeschichte des Ehebruchs</b> (Gregor Albers) • <b>Schley: Die Verteidigung</b> (Stefan Grote) • <b>Schwerhoff: Verfluchte Götter</b> • <b>Fallada / Preuß-Wössner / Walther: Lilly und ihr Sklave</b> (Hermann Weber)		755
--	--	-----

### NJW-aktuell

<b>Editorial</b>	3	<b>Interview</b>	12	<b>Report</b>	21
<b>Kommunikative Kunstfreiheit</b> M. Kotzur		<b>„Krypto-Kunst“</b> V. Kraetzig		<b>Male mir</b> T. Freudenberg	
<b>Agenda</b>	6	<b>Forum</b>	15	<b>Rubrikenmarkt</b>	25
<b>Meldungen/Kolumne</b>	7	<b>Die Sitzblockade – das rechts- widrige Juwel?</b> L. Leitmeier		<b>web.report</b>	28
<b>Gesetzgebung</b>	8	<b>Haftungsseite</b>	17	<b>Stellenmarkt</b>	29
<b>Rechtsprechung in Kürze</b>	8	<b>Rückerstattung von Zahlungen der Rechtsschutzversicherung</b> D. Karadag		<b>Beck'sche Zeitschriften</b>	42
<b>Entscheidung der Woche</b>	9	<b>Ausbildung &amp; Karriere</b>	19	<b>Buchhinweise</b>	44
<b>Leserforum</b>	10	<b>„Analog first, digital second“</b> J. Jahn		<b>Personalien</b>	46
				<b>Heftvorschau/Impressum</b>	48

# INHALT



## Rechtsprechung

### Europäische Gerichte

EGMR 14.01.21 – 281/15, 34445/15  
**Veröffentlichung von unter Verletzung der Privatsphäre erlangten Informationen** 759

EuGH 21.12.21 – C-251/20  
**Internationale Zuständigkeit bei Persönlichkeitsrechtsverletzungen im Internet** (Anm. T. Lutzi) 765

EuGH 26.10.21 – C-109/20  
**In Abkommen enthaltene ungültige Schiedsklausel in Schiedsvereinbarung (Ls.)** 768

### Verfassungsgerichte

BVerfG 11.11.21 – 1 BvR 11/20  
**Bezeichnung eines Sängers als Antisemit – Fall Naidoo** (Anm. T. Gostomzyk) 769

### Zivilgerichte

BGH 15.12.21 – VIII ZR 66/20  
**Belegeinsicht im „papierlosen“ Büro** 772

BGH 22.09.21 – I ZR 83/20  
**Urheberrechtsverletzung auf schulischer Internet-Homepage – Uli-Stein-Cartoon** 775

BGH 09.09.21 – I ZR 118/20  
**Gerätevergütung für PCs – Eigennutzung** 779

BGH 29.04.21 – I ZR 193/20  
**Unwirksame Zutrittsklausel in Mustervertrag – Zugangsrecht des Architekten** 782

BGH 14.12.21 – X ZR 147/17  
**Klageverzicht im Nichtzulassungsbeschwerdeverfahren – Verzichtsurteil** 790

BGH 14.12.21 – VI ZR 403/19  
**Persönlichkeitsrechtsverletzung des Partners durch Bericht über Sexualleben (Ls.)** 791

OLG Karlsruhe 14.12.21 – 24 U 19/21  
**Persönlichkeitsrechtsverletzung beim „Online-Shopping“** 791

### Strafgerichte

BGH 18.11.21 – StB 7/21  
**Durchsuchung bei nichtverdächtiger Person – Verhältnismäßigkeit und Rechtsschutz** (Anm. C. Bertheau) 795

BGH 25.11.21 – 5 StR 115/21  
**Kein neues Beweismittel durch Verlangsamten bzw. Vergrößern eines Films (Ls.)** 798

### Verwaltungsgerichte

VGH München 13.01.22 – 11 CS 21.2794  
**Entziehung der Fahrerlaubnis nach dem Fahreignungs-Bewertungssystem** 799

VG Düsseldorf 14.09.21 – 2 L 1822/21  
**Charakterliche Eignung von Polizeibeamten bei Tätowierungen (Ls.)** 800

### Arbeitsgerichte

BAG 15.12.21 – 7 AZR 422/20  
**Befristung des Arbeitsvertrags mit Musiker in Orchester – Befristungskontrollklage** 800

### Sozialgerichte

BSG 05.08.21 – B 4 AS 82/20 R  
**Schlüssiges Konzept für Wohnkosten – Vergleichsraum und Nachbesserung** 803

## Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 5/2022

Miet- und Immobilienrecht  
**Heizkostenabrechnung: Vergleichsräume im „Wohnkomplex“**

Familienrecht  
**Ausgleichszahlung für Haushaltsgegenstände**

Verkehrsrecht  
**Der Kfz-Unfall und die gestörte Gesamtschuld**

Baurecht  
**Haftung von Auftragnehmer und Planer bei Doppelkausalität**

Gesellschaftsrecht  
**Waffengleichheit im Eilrechtsschutz**

Arbeitsrecht  
**Vorkehrungen für Menschen mit Behinderung**

Insolvenzrecht  
**Qualifiziert Insolvenzverwaltertätigkeit für Notarberuf?**

Verfahrens- und Kostenrecht  
**Postulationszwang im Güterichterverfahren?**

Anwalt und Kanzlei  
**Hürden bei E-Mail-Kommunikation mit Mandanten**

Alle Rubriken  
**Rechtsprechungsübersichten**

6 | 2022

113. Jahrgang  
15. März 2022  
S. 285-336  
PVSt 6012



# GmbHRundschau

Zeitschrift für Gesellschafts-,  
Unternehmens- und Steuerrecht

Herausgegeben von der Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt

[gmbhr.de](http://gmbhr.de)

in Verbindung mit Prof. Dr. Walter Bayer · RA/StB Vors. RiBFH a.D. Prof. Dr. Dietmar Gosch ·  
WP/StB Prof. Dr. Norbert Neu · Ltd. RegDir. Ralf Neumann · RA Prof. Dr. Jochem Reichert

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

<b>Aufsätze &gt;</b>	<b>Lambertus Fuhrmann</b> – Mandatspause für GmbH-Geschäftsführer: Unklarheiten des neuen § 38 Abs. 3 GmbHG .....	285
	<b>Christian Koehler</b> – Der Informationsanspruch des GmbH-Gesell- schafters – Aktuelle Rechtsprechung und ausgewählte Fälle zu §§ 51a und 51b GmbHG .....	292
	<b>Fabian Bernhagen</b> – Der Formwechsel und die Sperrfrist des § 22 UmwStG – Zugleich Anmerkungen zur teleologischen Reduktion des § 22 UmwStG und zu § 1a KStG .....	301
<b>Rechtsprechung &gt;</b>	<b>Versicherungsrecht:</b> Zusatzbedingungen des Versicherers für die Versicherung von Betrieben gegen Schäden aufgrund behördlicher Anordnung nach dem Infektionsschutzgesetz (Betriebsschließung) (BGH, Urt. v. 26.1.2022 – IV ZR 144/21 [Ls.]) .....	309
	<b>GmbH-Recht:</b> Anforderungen an den Beglaubigungsvermerk der Vollmacht zum Abschluss des Gesellschaftsvertrages einer GmbH (OLG Bremen, Beschl. v. 14.12.2021 – 2 W 31/21, rkr.) <i>m. Anm. Thomas Wachter</i> .....	309
	<b>Ertragsteuer:</b> Einkünfte aus Kapitalvermögen und deren Zufluss bei gespaltener Gewinnverwendung (BFH, Urt. v. 28.9.2021 – VIII R 25/19) <i>m. Anm. Burkhard Binnewies</i> .....	320
	<b>Verdeckte Gewinnausschüttung:</b> Pensionszusage durch Entgelt- umwandlung (FG Düsseldorf, Urt. v. 16.11.2021 – 6 K 2196/17 K,G,F, nrkr.) <i>m. Anm. Thomas Dommermuth</i> .....	326
<b>GmbHR im Blickpunkt</b>	<b>Christian Schneider / Thomas Fausten</b> – Erstes Urteil des BGH zur Betriebsschließungsversicherung – BGH v. 26.1.2022 – IV ZR 144/21 .....	R84

**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. Dietmar Gosch, WTS Steuerberatungsgesellschaft mbH, Hamburg/München · WP/StB Prof. Dr. Norbert Neu, dhpg Dr. Harzem & Partner mbB, Bonn · Ltd. RegDir. Ralf Neumann, Finanzamt für Groß- und Konzernbetriebsprüfung, Aachen · RA Prof. Dr. Jochem Reichert, SZA Schilling, Zutt & Anschutz, Mannheim

## Herausgeber-Beirat:

Prof. Dr. Detlef Kleindiek, Universität Bielefeld · RiBFH Dr. Christian Levedag, LL.M. Tax, München · Notar Dr. Thomas Wachter, München · RA/StB Prof. Dr. Götz Tobias Wiese, WIESE LUKAS PartG mbB, Hamburg

## Inhalt

[gmbhr.de](http://gmbhr.de)

### Aufsätze

#### **Dr. Lambertus Fuhrmann – Mandatspause für GmbH-Geschäftsführer: Unklarheiten des neuen § 38 Abs. 3 GmbHG**

Aufgrund der #stayonboard-Initiative wurden Bestimmungen in das Aktiengesetz und in das GmbH-Gesetz (GmbHG) aufgenommen, die die Vereinbarkeit von Familie und Beruf als Geschäftsleitungsmitglied erleichtern sollen. Im Mittelpunkt steht der neu geschaffene Rechtsanspruch auf Mandatspause mit Wiederbestellung, wenn das Geschäftsleitungsmitglied wegen Mutterschutz oder aus familiären oder persönlichen Gründen für eine Zeit an der Wahrnehmung seiner Aufgaben gehindert ist. Während die weitgehend inhaltsgleichen aktienrechtlichen Regelungen bereits ein breiteres literarisches Echo erfahren haben, gibt es zur GmbH bisher nur wenige Stellungnahmen. Neben einigen Ungereimtheiten, die sich aus der spezifischen Organverfassung der GmbH ergeben, ist in erster Linie das Verhältnis zwischen dem gesetzlichen Anspruch auf Mandatspause und etwaigen anstellungsvertraglichen Regelungen unklar. ....

285

#### **Dr. Christian Koehler, LL.M. – Der Informationsanspruch des GmbH-Gesellschafters – Aktuelle Rechtsprechung und ausgewählte Fälle zu §§ 51a und 51b GmbHG**

Der Informationsanspruch des GmbH-Gesellschafters stellt ein entscheidendes Werkzeug zur Wahrnehmung seiner Gesellschafterrechte dar. Für Minderheitsgesellschafter ist er ein scharfes Schwert im Kampf gegen eine mögliche Majorisierung. Den Mehrheitsgesellschaftern und der Geschäftsführung ist er regelmäßig ein Dorn im Auge, wenn er im rechtlich noch zulässigen Rahmen querulatorisch eingesetzt wird. Wegen des weiten Umfangs dieses Anspruchs und der stark formalisierten Ausgestaltung des GmbH-Rechts ist er regelmäßig Gegenstand gerichtlicher Auseinandersetzungen. Der Beitrag richtet sich an Geschäftsführer bzw. deren Berater. Er schafft einen Überblick über die wichtigsten Punkte des Informationsanspruchs, beleuchtet ausgewählte Streitpunkte aus der Praxis und geht auf die aktuelle Rechtsprechung ein. ....

292

#### **Fabian Bernhagen, LL.M. – Der Formwechsel und die Sperrfrist des § 22 UmwStG – Zugleich Anmerkungen zur teleologischen Reduktion des § 22 UmwStG und zu § 1a KStG**

Die Sperrfrist des § 22 UmwStG hat in der Umstrukturierungspraxis große Bedeutung. Nach der Rechtsprechung kann ein Formwechsel als Folgeumwandlung sowohl auf Ebene des Anteilseigners als auch auf Ebene der Tochtergesellschaft eine rückwirkende Einbringungsgewinnbesteuerung auslösen. Hierbei haben sich die Gerichte auch mit einer teleologischen Reduktion des § 22 UmwStG auseinandergesetzt. Die Option zur Körperschaftsteuer nach § 1a KStG, bei der ein Formwechsel fingiert wird, unterstreicht die Aktualität dieser Thematik. Der Beitrag erläutert das Entstehen der Sperrfrist i.S.d. § 22 UmwStG sowie den Verstoß gegen diese durch einen Formwechsel. ....

301



Erfahren Sie alles Wichtige über die beitragsrechtliche Betriebsprüfung in dem Webinar „Der Berater in der sozialversicherungsrechtlichen Prüfung“. Jetzt anmelden: [www.otto-schmidt.de/der-berater-in-der-sozialversicherungsrechtlichen-pruefung](http://www.otto-schmidt.de/der-berater-in-der-sozialversicherungsrechtlichen-pruefung)

## Inhalt

**Rechtsprechung****Gesellschaftsrecht**

**Versicherungsrecht:** Zusatzbedingungen des Versicherers für die Versicherung von Betrieben gegen Schäden aufgrund behördlicher Anordnung nach dem Infektionsschutzgesetz (Betriebsschließung)

(BGH, Ur. v. 26.1.2022 – IV ZR 144/21 (Ls.)) ..... 309

**GmbH-Recht:** Anforderungen an den Beglaubigungsvermerk der Vollmacht zum Abschluss des Gesellschaftsvertrages einer GmbH

(OLG Bremen, Beschl. v. 14.12.2021 – 2 W 31/21)  
**m. Anm. Thomas Wachter** ..... 309

**DSGVO:** Geschäftsführer einer GmbH als „Verantwortlicher“ i.S.d. DSGVO neben der Gesellschaft

(OLG Dresden, Ur. v. 30.11.2021 – 4 U 1158/21) ..... 313

**GmbH-Recht:** Anmeldung der Eintragung einer GmbH-Auflösung

(OLG Frankfurt, Beschl. v. 8.9.2021 – 20 W 154/21) ..... 315

**Steuerrecht**

**Ertragsteuer:** Einkünfte aus Kapitalvermögen und deren Zufluss bei gespaltener Gewinnverwendung

(BFH, Ur. v. 28.9.2021 – VIII R 25/19)  
**m. Anm. Burkhard Binnewies** ..... 320

**Ertragsteuer:** Aufspaltungsbedingter Übertragungsgewinn ist Organträgerin zuzurechnen

(BFH, Ur. v. 11.8.2021 – I R 27/18) ..... 323

**Verdeckte Gewinnausschüttung:** Pensionszusage durch Entgeltumwandlung; fehlende Relevanz der Prüfungskriterien der Erdienbarkeit, der Probezeit und der Wartezeit

(FG Düsseldorf, Ur. v. 16.11.2021 – 6 K 2196/17 K,G,F)  
**m. Anm. Thomas Dommermuth** ..... 326

**Umwandlungssteuerrecht:** Einbringungsgewinn II nach Formwechsel

(FG Münster, Gb. v. 30.12.2021 – 4 K 1512/15 F) ..... 331

Harte Entscheidungen brauchen eine sichere Grundlage.  
**Otto Schmidt online**

**Insolvenzrecht**  
Beratermodul

4 Wochen gratis nutzen!

Aktuelle Antworten zur Insolvenz, Sanierung und Restrukturierung von Unternehmen.

69 € pro Monat für 3 Nutzer.  
[otto-schmidt.de/bminz](https://otto-schmidt.de/bminz)

Preisstand 11.07.2022

## Inhalt

**GmbHR Report****GmbHR im Blickpunkt**

**Dr. Christian Schneider / Dr. Thomas Fausten** – Erstes Urteil des BGH zur Betriebsschließungsversicherung – BGH v. 26.1.2022 – IV ZR 144/21..... R84

**Unternehmensrecht**

BFH: Kein Anspruch auf angemessene Gegenleistung bei verweigerter Annahme eines öffentlichen Übernahmeangebots (*Stephan Ulrich*)..... R86

BFH: Vereinbarungen unter KG-Gesellschaftern über gewerbesteuerrelevante Ereignisse (*Stephan Ulrich*) ..... R87

**Steuer- & Bilanzrecht**

BFH: Zur Steuerfreiheit von Zuschlägen für Sonntags-, Feiertags- und Nachtarbeit (*Christian Levedag*) ..... R88

BFH: Behandlung der Zuteilung von Aktien im Rahmen eines „Drittstaaten-Spin-Off“ bis Ende 2012 (vor Inkrafttreten des § 20 Abs. 4a Satz 7 EStG) (*Christian Levedag*)..... R88

BMF: Umsatzsteuerliche Bemessungsgrundlage für die private Nutzung von Fahrzeugen und Fahrrädern (*Jürgen Scholz*) ..... R89

BMF: Gewährung von Zusatzleistungen und Zulässigkeit von Gehaltsumwandlungen – Allgemeine Anwendung des BFH-Urteils vom 1.8.2019 für Zeiträume bis 31.12.2019 (*Susanne Weber*)..... R90

OECD: Verrechnungspreisleitlinien 2022 veröffentlicht (*Axel Nientimp / Anna-Lena Scherer*)..... R90

**Arbeits- & Sozialrecht**

BAG: Mindestlohn und Praktikum (*Martin Pröpper*)..... R91

BAG: Weiterbeschäftigung über die Altersgrenze (§ 41 Satz 3 SGB VI) und Mitbestimmung (*Martin Pröpper*) ..... R91

BAG: Kein Individualanspruch auf betriebliches Eingliederungsmanagement (*Martin Pröpper*) ..... R92

**Wirtschafts-Praxis**

Absatz von Tabakwaren 2021 (*Marianne Gajo*)..... R93

**Zeitschriftenpiegel**

Gesellschaftsrecht..... R94

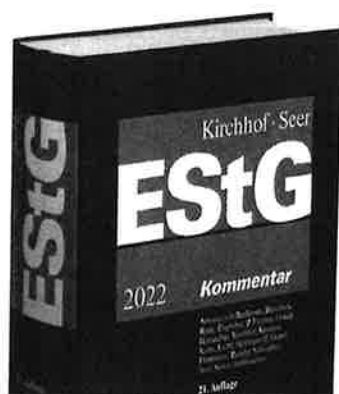
Steuerrecht ..... R94

**Buchbesprechungen**

Zöller, ZPO – Zivilprozessordnung (*Paul H. Assies*)..... R94

**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.**

**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**

## • ZInsO-Aufsätze

**Beihilfenrecht im Blick – Stolpersteine im Insolvenzplanverfahren** (S. 497)  
von Rechtsanwältin Gabriele Quardt und Rechtsanwalt Christopher Hanke, Berlin

**Das Gläubigerinformationssystem gemäß § 5 Abs. 5 InsO** (S. 501)  
von Richter am Amtsgericht Professor Dr. Hans-Ulrich Heyer, Oldenburg und  
Richter am Amtsgericht Dr. Daniel Blankenburg, Hannover

## • ZInsO-Dokumentation

**Insolvenzordnung; Anwendungsfragen zu § 55 Abs. 4 InsO** (S. 516)

## • ZInsO-Rechtsprechungsreport

**Verfassungswidrigkeit monatlicher Vollverzinsung i.H.v. 0,5 % für  
Steuernachforderungen und -erstattungen ab 2014** (S. 526)  
BVerfG, Beschl. v. 8.7.2021 – 1 BvR 2237/14

**(Keine) Anfechtbarkeit von Entscheidung über Aufhebung vorläufiger  
Eigenverwaltung durch Bestellung vorläufigen Insolvenzverwalters auf  
Antrag des vorläufigen Gläubigerausschusses** (S. 526)  
BGH, Beschl. v. 27.1.2022 – IX ZB 41/21

**Zugehörigkeit von Einkommensteuererstattungsansprüchen zur Insolvenz-  
masse** (S. 528)  
BGH, Urte. v. 13.1.2022 – IX ZR 64/21

**Folgen der Schließung eines Einzelhandelsgeschäfts durch hoheitliche  
Maßnahmen aufgrund der COVID-19-Pandemie** (S. 531)  
BGH, Urte. v. 12.1.2022 – XII ZR 8/21

**Geltendmachung von Gläubigeransprüchen in Klagehäufung durch Insol-  
venzverwalter** (S. 539)  
BGH, Beschl. v. 16.3.2021 – II ZB 17/19

**Kraftfahrzeugsteuer: Verteilung von Ermittlungs- und Nachweislast zwi-  
schen Finanzbehörde und Insolvenzverwalter zur (Nicht-)Massezugehörig-  
keit von Kfz insolventer Autovermietung** (S. 540)  
FG Berlin-Brandenburg, Urte. v. 22.6.2021 – 8 K 8013/20

**Zustellungskostenauslagenerstattung bei mehr als 10 Zustellungen** (S. 545)  
AG Hamburg, Beschl. v. 4.2.2022 – 68h IK 35/21

## Herausgeber:

Prof. Dr. Christian Berger  
RA Dr. Susanne Berner  
RA Dr. Christian Brünkmans  
RA Dr. Jan de Weerth  
Prof. Dr. Ulrich Foerste  
RA Dr. Michael C. Frege  
RiAG Frank Frind  
RiBGH a.D. Prof. Dr. Markus Gehrlein  
Prof. Dr. Hugo Grote  
RA Dr. Andreas Henkel  
WP/StB Michael Hermanns  
Prof. Dr. Heribert Hirte  
RA Martin Horstkotte  
Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber  
RA Peter J. Hütten  
RiAG Dr. Peter Laroche  
Prof. Dr. Wolfgang Marotzke  
RA Prof. Dr. Torsten Martini  
Prof. Dr. Sebastian Mock  
RA Dr. Patrick Mückl  
Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser  
RA Dr. Manfred Obermüller  
Vors. RiOLG Dr. Dietmar Onusseit  
RA Prof. Dr. Klaus Pannen  
RiBGH a.D. Prof. Dr. Gerhard Pape  
RA 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 11/2022

### ZInsO-Aufsätze

- Beihilfenrecht im Blick – Stolpersteine im Insolvenzplanverfahren** ..... 497  
 von Rechtsanwältin Gabriele Quardt und Rechtsanwalt Christopher Hanke, Berlin
- Das Gläubigerinformationssystem gemäß § 5 Abs. 5 InsO** ..... 501  
 von Richter am Amtsgericht Professor Dr. Hans-Ulrich Heyer, Oldenburg und Richter am Amtsgericht Dr. Daniel Blankenburg, Hannover

### ZInsO-Dokumentation

- Insolvenzordnung; Anwendungsfragen zu § 55 Abs. 4 InsO** ..... 516

### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

- In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts.** ..... 522
- Diese Ausgabe enthält eine Rezension zu folgendem Titel:  
 Haarmeyer/Lissner/Metoja, Die Prüfung von Vergütungsanträgen im Insolvenzverfahren

### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### • Insolvenz- und Sanierungsrecht

- Verfassungswidrigkeit monatlicher Vollverzinsung i.H.v. 0,5 % für Steuernachforderungen und -erstattungen ab 2014** ..... 526  
 BVerfG, Beschl. v. 8.7.2021 – 1 BvR 2237/14
- (Keine) Anfechtbarkeit von Entscheidung über Aufhebung vorläufiger Eigenverwaltung durch Bestellung vorläufigen Insolvenzverwalters auf Antrag des vorläufigen Gläubigerausschusses** ..... 526  
 BGH, Beschl. v. 27.1.2022 – IX ZB 41/21
- Zugehörigkeit von Einkommensteuererstattungsansprüchen zur Insolvenzmasse** ..... 528  
 BGH, Urt. v. 13.1.2022 – IX ZR 64/21
- Folgen der Schließung eines Einzelhandelsgeschäfts durch hoheitliche Maßnahmen aufgrund der COVID-19-Pandemie** ..... 531  
 BGH, Urt. v. 12.1.2022 – XII ZR 8/21
- Geltendmachung von Gläubigeransprüchen in Klagehäufung durch Insolvenzverwalter** ..... 539  
 BGH, Beschl. v. 16.3.2021 – II ZB 17/19
- Kraftfahrzeugsteuer: Verteilung von Ermittlungs- und Nachweislast zwischen Finanzbehörde und Insolvenzverwalter zur (Nicht-)Massezugehörigkeit von Kfz insolventer Autovermietung** ..... 540  
 FG Berlin-Brandenburg, Urt. v. 22.6.2021 – 8 K 8013/20
- Zustellungskostenauslagenerstattung bei mehr als 10 Zustellungen** ..... 545  
 AG Hamburg, Beschl. v. 4.2.2022 – 68h IK 35/21
- Keine Zustellungsauslagenerstattung für die ersten 10 Zustellungen** ..... 547  
 AG Hannover, Beschl. v. 3.1.2022 – 904 IK 40/21 – 3
- Kein Ersatz von Zustellungskosten bei pauschaler Auslagenerstattung** ..... 549  
 AG Potsdam, Beschl. v. 27.1.2022 – 6.50 IK 110/21
- Zustellungskostenauslagenerstattung als gerichtliche Aufgabenwahrnehmung** ..... 551  
 AG Stade, Beschl. v. 10.1.2022 – 73 IK 6/21

• **Insolvenznahe Kapitalmarkt- und Gesellschaftsrecht**

**Reichweite der Auskunftspflicht nach Art. 6 Abs. 1, 1b und 1f EU-DSGVO gegenüber Anlegern** ..... 552  
AG München, Vorabentscheidungsersuchen v. 21.12.2021 – 132 C 12506/21

• **Insolvenzarbeits- und Sozialrecht**

**Beschlussverfahren zum Kündigungsschutz nach gescheiterten Verhandlungen** ..... 556  
ArbG Stuttgart, Beschl. v. 19.11.2021 – 19 BV 80/21

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

Wir bitten um freundliche Beachtung.

## Impressum

### Herausgeber:

Prof. Dr. Christian Berger • RA Dr. Susanne Berner • RA Dr. Christian Brünkmans • RA Dr. Jan de Weerth • Prof. Dr. Ulrich Foerste • RA Dr. Michael C. Frege • RiAG Frank Frind • RiBGH a.D. Prof. Dr. Markus Gehrlein • Prof. Dr. Hugo Grote • RA Dr. Andreas Henkel • WP/StB Michael Hermanns • Prof. Dr. Heribert Hirte • RA Martin Horstkotte • Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber • RA Peter J. Hützen • RiAG Dr. Peter Laroche • Prof. Dr. Wolfgang Marotzke • RA Prof. Dr. Torsten Martini • PD Dr. Sebastian Mock • RA Patrick Mückl • Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser • RA Dr. Manfred Obermüller • Vors. RiOLG Dr. Dietmar Onusseit • RA Prof. Dr. Klaus Pannen • RiBGH a.D. Prof. Dr. Gerhard Pape • RA 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

### Schriftleitung:

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

### Gründungsherausgeber:

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

### Urheber- und Verlagsrechte:

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

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

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

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

**Erscheinungsweise:** wöchentlich

**Anzeigenverkauf:** Gabriele Wieneber  
Telefon: 02233/3760-7608  
E-Mail: [gabriele.wieneber@wolterskluwer.com](mailto:gabriele.wieneber@wolterskluwer.com)

**Anzeigendisposition:** Karin Odening  
Telefon: (0 22 33) 37 60-77 60  
E-Mail: [anzeigen@wolterskluwer.com](mailto:anzeigen@wolterskluwer.com)

**Schriftleiter ZInsO:** Rechtsanwalt Prof. Dr. iur. Hans Haarmeyer  
E-Mail: [hans.haarmeyer@t-online.de](mailto:hans.haarmeyer@t-online.de)  
Manuskripte und Urteileinreichungen erbeten an den Schriftleiter

**Schriftleiter ZInsO FOKUS Sanierung:** Rechtsanwalt,  
Steuerberater, Wirtschaftsprüfer Andreas Ziegenhagen  
E-Mail: [ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com](mailto:ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com)

**Redaktion:** Ass. iur. Anke Losch  
Wolters-Kluwer-Str. 1, 50354 Hürth  
Telefon: (0 22 33) 37 60-70 69  
E-Mail: [ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com](mailto:ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com)

### Einsendung von Entscheidungen

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

### Bezugspreis zzgl. Versandkosten

Jahresabonnement: € 779,00  
Preis für das Einzelheft: € 31,00

### Kündigungsfrist:

6 Wochen zum Ende des Bezugsjahres

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

ISSN 2568-6380

# VersR

D3-Z212



www.juris.versicherungswirtschaft.de

Zeitschrift für Versicherungsrecht, Haftungs- und Schadensrecht

## Aus dem Inhalt

Seiten 337–400

6

## Aufsätze

- Peter Präve** — Aufbruch in die Zwanziger Jahre und neue rechtliche Rahmenbedingungen für die Privatversicherung 337
- Nicolai Wojciechowski** — Cyberversicherung: Vorvertragliche Anzeigepflicht und Gefahrerhöhung 341
- Peter Mankowski** — Bestätigung und Fortentwicklung im europäischen Internationalen Versicherungsprozessrecht 349

## Rechtsprechung

- Voraussetzungen für Beitragsanpassung in einem ausschließlich der Beitragsentlastung im Alter dienenden Tarif (OLG Celle) 357
- Kein Deckungsschutz für gerichtliche Geltendmachung von Staatshaftungsansprüchen im Zusammenhang mit Dieselskandal (OLG Koblenz) 369
- Vorteilsausgleichung für eine Rückkaufswertzahlung nach einer durch Falschberatung verursachten Kündigung eines Berufsunfähigkeitsversicherungsvertrags (OLG Saarbrücken) 371
- Versagung des gemeindlichen Einvernehmens mit Bau einer Windkraftanlage bindet Genehmigungsbehörde nicht (BGH) 375
- Anspruch auf Rückzahlung nicht verbrauchter Gebührenvorschüsse entsteht aufschiebend bedingt schon mit der Vorschussleistung (BGH) 379
- 1 Mio. € Schmerzensgeld für 14 Monate alten Jungen bei einem hypoxischen Hirnschaden nach einem Behandlungsfehler (LG Limburg) 381
- Bei Widerspruch des VN kein Rechtsmittel des Privathaftpflichtversicherers als einfacher Nebenintervenient im Haftpflichtprozess (BGH) 396





# Versicherungsrecht



Zeitschrift für Versicherungsrecht, Haftungs- und Schadensrecht

## Herausgeber und Hauptschriftleiter:

Prof. Dr. Manfred Wandt, Frankfurt/M.

## Weitere Mitglieder der Schriftleitung:

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

## Herausgeberbeirat:

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

## Inhalt

versr.de

### Aufsätze

<i>Dr. Peter Präve, Berlin – Aufbruch in die Zwanzigerjahre und neue rechtliche Rahmenbedingungen für die Privatversicherung</i> .....	337
<i>Nicolai Wojciechowski, Köln – Cyberversicherung: Vorvertragliche Anzeigepflicht und Gefahrerhöhung</i> .....	341
<i>Professor Dr. Peter Mankowski, Hamburg – Bestätigung und Fortentwicklung im europäischen Internationalen Versicherungsprozessrecht – Zugleich Besprechung von EuGH v. 21.10.2021 – C-393/20, VersR 2022, 396 Ls.</i> .....	349

### Rechtsprechung

#### Versicherungsvertragsrecht

##### Lebensversicherung

Verwirkung des Lösungsrechts nach § 5a VVG a.F. bzw. § 8 Abs. 5 VVG a.F.

(OLG Karlsruhe, Beschl. v. 20.12.2021 – 12 U 80/21; OLG Karlsruhe, Beschl. v. 9.2.2022 – 12 U 80/21)..... 352

##### Krankenversicherung

**Voraussetzungen für Beitragsanpassung in einem ausschließlich der Beitragsentlastung im Alter dienenden Tarif**

(OLG Celle, Urt. v. 13.1.2022 – 8 U 134/21)..... 357

Verjährung von Rückforderungsansprüchen nach Prämienanpassungen

(OLG Dresden, Urt. v. 14.12.2021 – 4 U 1693/21)..... 362



## Inhalt

### Unfallversicherung

Keine fristgerechte Invaliditätsfeststellung bei Zuordnung von Schäden eines nicht umfassten Unfallereignisses	(OLG Frankfurt, Ur. v. 17.11.2021 – 7 U 24/20) .....	365
Unzulässige Feststellungsklage bei möglicher und zumutbarer Leistungsklage	(LG Gera, Ur. v. 1.9.2021 – 3 O 2427/20) .....	368

### Rechtsschutzversicherung

<b>Kein Deckungsschutz für gerichtliche Geltendmachung von Staatshaftungsansprüchen im Zusammenhang mit Dieselskandal</b>	(OLG Koblenz, Beschl. v. 7.12.2021 – 10 U 1085/21) .....	369
---	--	-----

## Vertriebsrecht

### Versicherungsvertreter

<b>Vorteilsausgleichung für eine Rückkaufswertzahlung nach einer durch Falschberatung verursachten Kündigung eines Berufsunfähigkeitsversicherungsvertrags</b>	(OLG Saarbrücken, Ur. v. 24.11.2021 – 5 U 20/19) .....	371
--	--	-----

## Haftungsrecht

### Amtshaftung

<b>Versagung des gemeindlichen Einvernehmens mit Bau einer Windkraftanlage bindet Genehmigungsbehörde nicht</b>	(BGH, Ur. v. 21.10.2021 – III ZR 166/20) .....	375
---	--	-----

### Anwaltsvertrag

<b>Anspruch auf Rückzahlung nicht verbrauchter Gebührenvorschüsse entsteht aufschiebend bedingt schon mit der Vorschussleistung</b>	(BGH, Ur. v. 16.12.2021 – IX ZR 81/21) .....	379
---	--	-----

### Arzthaftung

<b>1 Mio. € Schmerzensgeld für 14 Monate alten Jungen bei einem hypoxischen Hirnschaden nach einem Behandlungsfehler</b>	(LG Limburg, Ur. v. 28.6.2021 – 1 O 45/15) .....	381
--	--	-----

### Mitverschulden

Kein Ausschluss des Schadensersatzanspruchs eines Dieselmotorkäufers wegen Mitverschuldens bei Nichtaufspielen des Software-Updates	(BGH, Ur. v. 5.10.2021 – VI ZR 495/20) .....	385
---	--	-----

### Persönlichkeitsrecht

<b>Unzulässigkeit einer identifizierenden Verdachtsberichterstattung im Zusammenhang mit dem Dieselskandal</b>	(BGH, Ur. v. 16.11.2021 – VI ZR 1241/20) .....	386
--	--	-----

### Sittenwidrige Schädigung

Haftung des Herstellers gegenüber dem Käufer eines Gebrauchtwagens in einem Dieselfall	(BGH, Ur. v. 16.11.2021 – VI ZR 355/20) .....	390
--	---	-----

### **Kein Wegfall des Schadens durch Nichtausübung eines „verbrieften Rückgaberechts“ an den Verkäufer in einem Dieselfall**

Verjährung des Schadensersatzanspruchs des Dieselmotorkäufers gegen den Hersteller	(BGH, Ur. v. 16.12.2021 – VII ZR 389/21) .....	391
	(BGH, Ur. v. 21.12.2021 – VI ZR 212/20) .....	393

## Prozessrecht

### Anerkenntnis

Erweiterung des Berufungsantrags durch Kläger nach Anerkenntnis des Beklagten	(BGH, Ur. v. 19.10.2021 – VI ZR 1173/20) .....	394
---	--	-----

### Internationale Zuständigkeit

Internationale Zuständigkeit für Klage eines gewerblichen Zessionars gegen Kfz-Haftpflichtversicherer mit Sitz außerhalb des Unfallstaats	(EuGH, Ur. v. 21.10.2021 – C 393/20 [Ls.]) .....	396
---	--	-----

## Inhalt

*Nebenintervention*

**Bei Widerspruch des VN kein Rechtsmittel des Privathaftpflichtversicherers als einfacher Nebenintervenient im Haftpflichtprozess**

(BGH, Beschl. v. 18.1.2022 – VI ZB 36/21) ..... 396

*Rechtliches Gehör*

Beruhn einer Entscheidung auf einem Gehörsverstoß

(BGH, Beschl. v. 28.9.2021 – VI ZR 946/20) ..... 399

*Rechtsbeschwerde*

Wegen Rechtsmittelverzichts unzulässige Rechtsbeschwerde nach § 17a Abs. 4 S. 4 GVG

(BGH, Beschl. v. 23.11.2021 – VI ZB 69/20) ..... 399

**Arbeitsrecht***Zusatzversorgung*

Wirksamkeit der neuen Bestimmungen der VBLS zur Berechnung der Startgutschriften für rentenferne Versicherte

(OLG Karlsruhe, Urt. v. 30.11.2021 – 12 U 88/20 [Ls.]) ..... 400



# Neu! Podcast Autorengespräch



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

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



**Jetzt Reinhören!**

Verlag Versicherungswirtschaft



10 | 2022

43. Jahrgang  
11. März 2022  
S. 449–500  
PVSt 8559



# 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** > **Michael Nietsch** – Von der nichtfinanziellen Berichterstattung zur Nachhaltigkeitsberichterstattung – Eine Momentaufnahme zum Vorschlag der Corporate Sustainability Reporting Directive ..... 449
- Heribert Heckschen / Raphael Hilser** – Die virtuelle Gesellschafterversammlung – Bestandsaufnahme und aktuelle Entwicklungslinien ..... 461

- Rechtsprechung** > EuGH-Vorlage zur Versagung der vorteilhaften Rechtsfolgen eines wirksam ausgeübten Widerrufs bei Annahme des Rechtsmissbrauchs (BGH v. 31.1.2022 – XI ZR 113/21 u.a.) ..... 472
- Rechtsscheinhaftung des für eine UG mit einer unvollständigen Firma auftretenden Vertreters (BGH v. 13.1.2022 – III ZR 210/20) ..... 481
- Haftung des Geschäftsführers einer geschäftsführenden Kommanditisten-GmbH gegenüber GmbH & Co. KG wie Geschäftsführer einer Komplementär-GmbH (OLG Hamburg v. 17.9.2021 – 11 U 71/20) ..... 485
- Ersatz der Kosten der Ersatzbeschaffung bis zur Höhe der hypothetischen Reparaturkosten (BGH v. 12.10.2021 – VI ZR 513/19) ..... 488
- Zum Anspruch des Vermieters auf abgesonderte Befriedigung am als Mietsicherheit verpfändeten Sparguthaben in der Insolvenz des gewerblichen Mieters (BGH v. 27.1.2022 – IX ZR 44/21) ..... 491

Mit  
EWIR 5/2022

ottoschmidt





# 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 Altmeyen · 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 Ehricke · 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

#### **Michael Nietsch – Von der nichtfinanziellen Berichterstattung zur Nachhaltigkeitsberichterstattung – Eine Momentaufnahme zum Vorschlag der Corporate Sustainability Reporting Directive**

Im laufenden Jahr beabsichtigt der europäische Gesetzgeber umfangreiche Änderungen der sog. CSR-Richtlinie (NFRD) von 2014 vorzunehmen. Damit soll der Weg zu einer umfassenden Nachhaltigkeitsberichterstattung unter nahezu vollständiger Einbeziehung aller Wirtschaftsunternehmen beschritten werden, was sich auch in der Neuzeichnung der Richtlinie als Corporate Sustainability Reporting Directive (CSRD) widerspiegelt. Die EU-Taxonomie wird Bestandteil der darin vorgesehenen Berichtspflichten. Der nachfolgende Beitrag erläutert die geplanten Inhalte des Vorhabens und zeigt die Funktion der CSRD innerhalb des europäischen Nachhaltigkeitsrechts auf. .... 449

#### **Heribert Heckschen / Raphael Hilser – Die virtuelle Gesellschafterversammlung – Bestandsaufnahme und aktuelle Entwicklungslinien**

Seit Ausbruch der Corona-Pandemie in Deutschland im Frühjahr 2020 und dem damit einhergehenden Digitalisierungsschub befindet sich das Recht der virtuellen Gesellschafterversammlungen ununterbrochen im Fluss. Ziel des Beitrags ist es, die Wesensmerkmale einer Versammlung herauszuarbeiten und unter diesen Vorzeichen die Zulässigkeit virtueller/hybrider Versammlungen, insbesondere im Umwandlungsrecht, in- und außerhalb des COVMG aufzuzeigen. .... 461

### Rechtsprechung

#### **Bank- und Kreditsicherungsrecht**

##### **EuGH-Vorlage zur Versagung der vorteilhaften Rechtsfolgen eines wirksam ausgeübten Widerrufs bei Annahme des Rechtsmissbrauchs**

(BGH, Vorlagebeschl. v. 31.1.2022 – XI ZR 113/21, XI ZR 144/21, XI ZR 196/21, XI ZR 215/21, XI ZR 228/21, XI ZR 279/21, XI ZR 304/21)..... 472

## Inhalt

### Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

#### Rechtsscheinhaftung des für eine UG mit einer Firma ohne Hinweis auf Rechtsform und Haftungsbeschränkung auftretenden Vertreters

(BGH, Urt. v. 13.1.2022 – III ZR 210/20) ..... 481

Amtslöschung nur bei zweifelsfreier Tatsachenlage

(KG, Beschl. v. 24.9.2021 – 22 W 50/21) ..... 483

#### Haftung des Geschäftsführers einer geschäftsführenden Kommanditisten-GmbH gegenüber GmbH & Co. KG wie Geschäftsführer einer Komplementär-GmbH

(OLG Hamburg, Urt. v. 17.9.2021 – 11 U 71/20) ..... 485

### Vertrags- und Haftungsrecht

#### Ersatz der Kosten der Ersatzbeschaffung bis zur Höhe der hypothetischen Reparaturkosten

(BGH, Urt. v. 12.10.2021 – VI ZR 513/19) ..... 488

EuGH-Vorlage zur Anknüpfung einer Garantie an Zufriedenheit des Verbrauchers mit der Kaufsache („Zufriedenheitsgarantie“)

(BGH, Beschl. v. 10.2.2022 – I ZR 38/21 [Ls.]) ..... 491

Beginn der 10-jährigen Verjährungsfrist für Ersatzanspruch des Käufers eines vom Dieselskandal betroffenen neuen Kfz mit Kaufvertragsabschluss

(OLG Stuttgart, Beschl. v. 18.11.2021 – 10 U 243/21 [Ls.]) ..... 491

### Insolvenz- und Sanierungsrecht

#### Zum Anspruch des Vermieters auf abgesonderte Befriedigung am als Mietsicherheit verpfändeten Sparguthaben in der Insolvenz des gewerblichen Mieters

(BGH, Urt. v. 27.1.2022 – IX ZR 44/21) ..... 491

Zur Kostenerstattung für die ersten zehn auf den Insolvenzverwalter übertragenen Zustellungen

(AG Hamburg, Beschl. v. 4.2.2022 – 68h IK 35/21) ..... 496

### Arbeits- und Sozialrecht

Unpfändbarkeit von Corona-Prämie in der Gastronomie

(LAG Hannover, Urt. v. 25.11.2021 – 6 Sa 216/21) ..... 498

Zur Bestimmtheit des Klageantrags auf Überlassung einer Datenkopie

(BAG, Urt. v. 27.4.2021 – 2 AZR 342/20 [Ls.]) ..... 500

### ZIP Report

#### Aktuelle Rechtsprechung

EuGH GA: Klagebefugnis von Umweltvereinigungen gegen KBA wegen „Thermofenster“ ..... R4

BGH zur Kenntnis vom Gläubigerbenachteiligungsvorsatz bei dauerhaft schleppendem Zahlungsverhalten des Schuldners ..... R4

BGH: Mietzahlungspflicht trotz coronabedingter Absage einer Hochzeitsfeier ..... R4

BAG: Tarifliche Freistellungstage und krankheitsbedingte Arbeitsunfähigkeit ..... R5

OLG Frankfurt: Keine Mithaftung der Depotbank für Steuernachforderungen einer als Aktienkäuferin im Zusammenhang mit sog. Cum/ex-Geschäften aufgetretenen Privatbank ..... R5

OLG Karlsruhe: Abberufung aus SAP-Aufsichtsrat wegen ethischen Fehlverhaltens außerhalb des Aufsichtsratsmandats ..... 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.

# CC | D3-Z218

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

UNIVERSITÄTSBIBLIOTHEK  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

## 3/2022

### Corporate Compliance Zeitschrift

#### HERAUSGEBER

Prof. Dr. Holger Fleischer  
 Dr. Christoph E. Hauschka  
 Prof. Dr. Thomas Grützner  
 Prof. Dr. Thomas Klindt  
 Dr. Thomas Lösler  
 Dr. Philip Matthey  
 Dr. Birte Mössner  
 Dr. Klaus Moosmayer  
 Meinhard Remberg  
 Prof. Dr. Volker Rieble  
 Dr. Anita Schieffer  
 Prof. Dr. Dr. h. c. Uwe H. Schneider  
 Prof. Dr. Birgit Spießhofer  
 Prof. Dr. Gerald Spindler  
 Michael Volz

#### BEITRÄGE

- 45** *J. Fengler*, Psychologische Sicherheit und ihr Effekt auf Compliance-Risiken
- 52** *K. Quennet*, Die zentrale Kontaktstelle – ein Überblick für grenzüberschreitend tätige Zahlungsinstitute
- 60** *T. Kommal/M. Jüttner*, Die Vereinbarkeit von Matrix-Compliance-steuerungskonzepten mit den Vorgaben des Ordnungswidrigkeitenrechts
- 66** *R. Krause/D. Lorenz/J. Woitzky*, Was kann die Compliance-Garantie im Unternehmenskaufvertrag aus Käufersicht leisten?
- 69** *S. Bartz/C. Bittner*, Aktuelle Entwicklungen in den USA: The United States Strategy on Countering Corruption

#### BEST PRACTICE

- 74** *T. Schöffski*, Urteil des EuGH in der Rechtssache „Bank Melli Iran“ – endlich mehr Klarheit bei der Anwendung der EU-Blocking-Verordnung im Umgang mit extraterritorialen Sanktionen?

#### RECHTSPRECHUNG

- 79** *OLG Frankfurt am Main v. 28.10.2021 – 6 U 65/20*, Aufnahme des Vertragspartners in US-Sanktionsliste berechtigt nicht zur Verweigerung einer fälligen Rückzahlung (m. Anm. *Johnson*)
- 82** *BAG v. 29.4.2021 – 8 AZR 276/20*, Ersatz von Anwaltskosten für interne Untersuchung durch Arbeitnehmer (m. Anm. *Peter/Pielow*)





## III EDITORIAL

### BEITRÄGE

- 45** *Jessica Fengler*, Psychologische Sicherheit und ihr Effekt auf Compliance-Risiken
- 52** *Kevin Quennet*, Die zentrale Kontaktstelle – ein Überblick für grenzüberschreitend tätige Zahlungsinstitute
- 60** *Till Komma/Markus Jüttner*, Die Vereinbarkeit von Matrix-Compliancesteuerungskonzepten mit den Vorgaben des Ordnungswidrigkeitenrechts
- 66** *Dr. Rebekka Krause/Dr. Dirk Lorenz/Dr. Jonas Woitzyk*, Was kann die Compliance-Garantie im Unternehmenskaufvertrag aus Käufersicht leisten?
- 69** *Dr. Stefan Bartz/Chantal Bittner*, Aktuelle Entwicklungen in den USA: The United States Strategy on Countering Corruption

### BEST PRACTICE

- 74** *Dr. Tim Schöffski*, Urteil des EuGH in der Rechtssache „Bank Melli Iran“ – endlich mehr Klarheit bei der Anwendung der EU-Blocking-Verordnung im Umgang mit extraterritorialen Sanktionen?

### RECHTSPRECHUNG

- 79** *OLG Frankfurt am Main*, 28.10.2021 – 6 U 65/20, Aufnahme des Vertragspartners in US-Sanktionsliste berechtigt nicht zur Verweigerung einer fälligen Rückzahlung (m. Anm. *Johnson*)
- 82** *BAG*, 29.4.2021 – 8 AZR 276/20, Ersatz von Anwaltskosten für interne Untersuchung durch Arbeitnehmer (m. Anm. *Peter/Pielow*)

## IV IMPRESSUM

## VI AKTUELLES

# NZKart

# Neue Zeitschrift für Kartellrecht



D3-Z320

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

www.nzkart.de

Herausgegeben von

Prof. Dr. Thomas Ackermann

RA Prof. Dr. Albrecht Bach

VorsRiBGH Dr. Klaus Bacher

RA Prof. Dr. Rainer Bechtold

Prof. Dr. Florian Bien

VorsRiOLG Jürgen Breiler

RA Dr. Ingo Brinker

Prof. Dr. Friedrich Wenzel Bulst

RA Dr. Michael Esser

MinRat Dr. Thorsten Käseberg

VorsRiLG Dr. Gerhard Klumpe

Prof. Dr. Torsten Körber

RiEuG Johannes Laitenberger

RA Dr. Thorsten Mäger

VPräs. b. BKartA Prof. Dr. Konrad Ost

Prof. Dr. Ulrich Schwalbe

Prof. Dr. Heike Schweitzer

RA Dr. Kathrin Westermann

Schriftleitung:

RA Dr. Ulrich Soltész

Aus dem Inhalt

*F. W. Bulst*

Zur Sektoruntersuchung zum Verbraucher-Internet  
der Dinge (Editorial)

101

*L. Harta*

Der Digital Markets Act und das Doppelverfolgungs-  
verbot

102

*Ch. Karbaum/M. Schulz*

„Antitrust Litigation 2.0“ – Private Enforcement  
beim DMA?

107

*St. A. Schmidt*

Bereicherungsrechtlicher Anspruch in Missbrauchs-  
fällen

113

*F. Griem*

Wettbewerbliche Wirkungen von Kopplungsrabatten

119

*R. Lauer/N. Tosini*

Marktzutrittsförderung in der Fusionskontrolle

126

*EuG*

Urteil Scania Lkw-Kartell

132

*EuG*

Urteile Gazprom (Verpflichtungszusage/Gaspreise  
in Polen)

140

*BGH*

Beschluss Rossmann (Ausbleiben von Neben-  
betroffenen)

150

*BGH*

Urteil Kabelkanalanlagen II

154

Fallberichte des Bundeskartellamtes

165

Einsendungen an:  
einsendungen@NZKart.de

  
C.H. BECK

3/2022

S. 101–172 14. März 2022





# Neue Zeitschrift für Kartellrecht



Schriftleitung: Rechtsanwalt *Dr. Ulrich Soltész*, Brüssel

## Editorial

**Friedrich Wenzel Bulst**

Gut Ding will Weile haben? – Zur Sektoruntersuchung zum Verbraucher-Internet der Dinge 101

## Aufsätze

**Lukas Harta**

Der Digital Markets Act und das Doppelverfolgungsverbot 102

**Christian Karbaum/Max Schulz**

„Antitrust Litigation 2.0“ – Private Enforcement beim DMA? 107

**Stefan A. Schmidt**

Der bereicherungsrechtliche Anspruch im Kartellzivilverfahren als Reaktion auf einen Verstoß gegen das Missbrauchsverbot 113

**Fabian Griem**

Wettbewerbliche Wirkungen von Kopplungsrabatten 119

**Robert Lauer/Nicola Tosini**

Marktzutrittsförderung in der Fusionskontrolle: Ein quantitativer Ansatz zur Messung der Fähigkeit zur Abschottung 126

## Entscheidungen

### Gericht der Europäischen Union (EuG)

EuG	2. 2.2022 – T-799/17	Zum hybriden Bußgeldverfahren	132
EuG	2. 2.2022 – T-616/18	Zur Klage gegen eine Verpflichtungszusagenentscheidung	140
EuG	2. 2.2022 – T-399/19	Zur Abweisung einer Beschwerde	145
EuG	9. 2.2022 – T-195/19	Zur Rückforderung einer angeblich zu Unrecht bezahlten Geldbuße	148

### Bundesgerichtshof (BGH)

BGH	24.12.2021 – KRB 11/21	Zur Hauptverhandlung gegen Nebenbetroffene in Kartellbußgeldverfahren	150
BGH	14.12.2021 – KZR 23/18	Zum Preishöhenmissbrauch	154
BGH	14.12.2021 – KZR 2/19	Zur Bindung des Berufungsgerichts an ein zurückverweisendes Revisionsurteil	156

### Oberlandesgerichte (OLG)

OLG Düsseldorf	22. 9.2021 – Kart 5/20 (V)	Zur fusionskontrollrechtlichen Freigabe nach Verpflichtungszusagen	157
----------------	----------------------------	--	-----

### Landgerichte (LG)

LG Stuttgart	7. 2.2022 – 53 O 275/21	Zur Schadenswahrscheinlichkeit beim Lkw-Kartell	160
--------------	-------------------------	---	-----

## Fallberichte des Bundeskartellamtes

Freigabe der Übernahme von Avast durch NortonLifeLock	165
Bundeskartellamt stellt Verfahren wegen des Beitritts der KHG GmbH & Co. KG (Krieger/Höffner-Gruppe) zur Möbeleinkaufskooperation Begros nach weitreichenden Änderungen am Ausgangsvorhaben ein	168
Bußgeldverfahren gegen Hersteller von mehrprofiligen Brückendehnfugen für Straßenbrücken	170
Vorläufig kein Verfahren im Bereich der Verschlüsselung von DNS-Diensten	172

ISSN 2195-2833

### NZKart

#### Neue Zeitschrift für Kartellrecht

##### Schriftleitung/Redaktion:

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

**Manuskripte:** Manuskripte sind an die Redaktion zu senden. Sie können nur berücksichtigt werden, wenn sie den Autorenhinweisen entsprechen (<https://rsw.beck.de/zeitschriften/nzkart/autorenhinweise>). Der Verlag haftet nicht für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigefügt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss schriftlich erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag C.H.BECK an seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das

Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

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

Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden.

Verlag: Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 400340, 80703 München, Telefon: (089) 3 81 89-0, Telefax: (089) 3 81 89-3 98, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

**Erscheinungsweise:** monatlich.

**Bezugspreise 2022:** jährlich (inkl. Online-Zugang € 529,- (inkl. MwSt.), Vorzugspreis für Bezieher der GRUR sowie des beck-online Fachmoduls Gewerblicher Rechtsschutz plus (inkl. Online-Zugang) € 439,- (inkl. MwSt.), Einzelheft: € 59,- (inkl. MwSt.). Versandkosten jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

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

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

**Abbestellungen:** 6 Wochen vor Jahresabschluss.

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

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

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

  
chbeck.de/nachhaltig

Österreichische Blätter für



# GEWERBLICHEN RECHTSSCHUTZ UND URHEBERRECHT

D3-7170

Herausgeber Österreichische Vereinigung für gewerblichen Rechtsschutz  
und Urheberrecht

Chefredakteur Christian Schumacher

Redaktion Rainer Beetz, Reinhard Hinger

Ständige fachliche Mitarbeit Astrid Ablasser-Neuhuber, Christian Handig



März 2022

02

49 – 96

## Schwerpunkt Urheberrechts-Novelle 2021

**Urheberrechts-Novelle 2021 – Überblick und neue Plattformhaftung**

*Christian Auinger und Verena Strasser* ➔ 52

**Urheberrechts-Novelle 2021 – Vertragsrecht**

*Christian Handig* ➔ 59

## Aktuelle Entwicklungen

**EU-Rechtsentwicklung** ➔ 65

**Nationale und internationale Rechtsentwicklung** ➔ 67

**Rechtsprechung des EuGH/EuG in EUIPO-Verfahren** ➔ 67

**Rechtsprechung des OLG Wien im markenrechtlichen  
Registerverfahren** ➔ 70

**Rechtsprechung des Europäischen Patentamts** ➔ 70

## Rechtsprechung

**Vorteilswelt – Weite „Vorteilswelt“ für „Bonus-Kunden“**

*Barbara Kuchar* ➔ 71

**Stoppt das Schwitzen – Marktschreierei oder Tatsachenbehauptung**

*Katharina Majchrzak und Alina Alavi Kia* ➔ 73

**Altkleidersammlung – Spenden durch Loswerden – Loswerden durch  
Spenden** *Reinhard Hinger* ➔ 77

**OVB/3SI – Mitbenutzt und nicht in den Hintergrund getreten**

*Reinhard Hinger* ➔ 79

**Pauscha Austria – since 1875 – Since 1875?** *Irmgard Nemeč* ➔ 82

**Leistungsschau – Der Anschein einer Verpflichtung, eine Vorbenut-  
zung geheim zu halten** *Alexander Koller* ➔ 86

**Sumal/Mercedes – „Kinder haften für ihre Eltern“ (im Kartellrecht)**

*Franz Stenitzer* ➔ 88

Editorial:  
Lauter(es)  
Richterrecht

→ Editorial ..... 49  
**Richterrecht und Lauterkeit**  
*Von Reinhard Hinger*

## Beiträge

→ Urheberrechts-Novelle 2021 – Überblick und neue Plattformhaftung ..... 52  
 Die Urh-Nov 2021 (BGBl I 2021/244) ist am 31. 12. 2021 im BGBl veröffentlicht worden und großteils am 1. 1. 2022 in Kraft getreten. Der Gesetzgeber hat damit die umfangreichste und eine der kontroversesten und komplexesten Nov des Urheberrechtsgesetzes seit dessen Bestehen vorerst abgeschlossen. Kontrovers, weil kreativwirtschaftliche Ökosysteme ohnehin von starken Interessengegensätzen geprägt sind, wozu im digitalen Umfeld noch weitere Player, insb die Plattformen, gekommen sind. Komplex, weil sich die umzusetzenden RL zahlreichen urheberrechtlichen Themenbereichen, die teils ineinandergreifen, widmen, wobei primär- und sekundärrechtliche Vorgaben zu berücksichtigen und auf die umfangreiche und fortlaufende Judikatur des EuGH Bedacht zu nehmen war. Letzteres zeigt sich in diesem Beitrag insb in der Auseinandersetzung mit der E des EuGH in den verb Rs *Peterson gg Youtube*. Nur vorerst abgeschlossen ua deshalb, weil der EuGH derzeit eine Nichtigkeitsklage der Republik Polen, die darauf abzielt, Art 17 DSM-RL (teilweise) wegen Verstoßes gegen das Recht auf freie Meinungsäußerung und Informationsfreiheit für nichtig zu erklären, prüft und je nach Ausgang des Verfahrens Anpassungen der Nov erforderlich sein könnten.  
*Von Christian Auinger und Verena Strasser*

→ Urheberrechts-Novelle 2021 – Vertragsrecht ..... 59  
**Ausweitung des Urhebervertragsrechts**  
 Es ist eine Wertungsfrage, ob die Urh-Nov 2021 tatsächlich die „größte Reform seit der Einführung des Urheberrechts 1936“ ist. Jedenfalls ist die Aussage zutreffend, als man darunter die bisher umfangreichste Reform des UrhG versteht. Die Reform betrifft auch das Urhebervertragsrecht. Dies ist va der vielfältigen und umfassenden DSM-RL geschuldet, aber auch dem Umstand, dass diese Nov dazu genutzt wurde, um zusätzliche urhebervertragsrechtliche Bestimmungen zu normieren, welche sich weitgehend am dt UrhG orientieren.  
*Von Christian Handig*

## Aktuelle Entwicklungen

→ EU-Rechtsentwicklung ..... 65  
**Jüngste Entscheidungen des EuGH und anhängige Vorabentscheidungs- und Gesetzgebungsverfahren**  
*Von Astrid Ablasser-Neuhuber, Dominik Hofmarcher, Birgit Hirsch und Christian Schumacher*

→ Nationale und internationale Rechtsentwicklung ..... 67  
**Einheitspatent, Zweites Modernisierungsrichtlinie-Umsetzungsgesetz**  
*Von Rainer Beetz und Christian Schumacher*

→ Rechtsprechung des EuGH und EuG in EUIPO-Verfahren ..... 67  
**Neue Entscheidungen in Registerverfahren zu Unionsmarken und Gemeinschaftsgeschmacksmustern im Instanzenzug vom EUIPO**  
*Von Christoph Bartos und Katharina Majchrzak*

→ Rechtsprechung des OLG Wien im markenrechtlichen Registerverfahren ..... 70  
**Neue Entscheidungen des OLG Wien im Instanzenzug vom Österreichischen Patentamt**  
*Von David Plasser*

→ Rechtsprechung des Europäischen Patentamts ..... 70  
**Neue Entscheidungen der Beschwerdekammern des EPA**  
*Von Matthias Brunner*

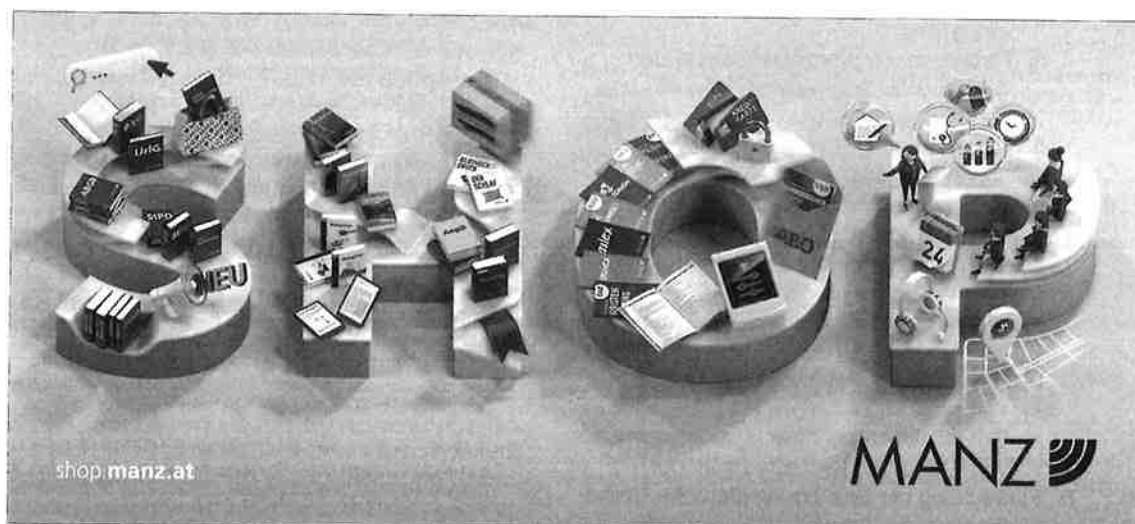
## Rechtsprechung

- Vorteilswelt – Weite „Vorteilswelt“ für „Bonus-Kunden“ ..... 71  
 OGH 22. 9. 2021, 4 Ob 139/21 a  
 Mit Anmerkung von Barbara Kuchar
- Stoppt das Schwitzen – Marktschreierei oder Tatsachenbehauptung beim Schwitzen ..... 73  
 OLG Wien 27. 4. 2021, 33 R 26/21 t  
 Mit Anmerkung von Katharina Majchrzak und Alina Alavi Kia
- Altkleidersammlung – Spenden durch Loswerden – Loswerden durch Spenden ..... 77  
 OGH 28. 9. 2021, 4 Ob 108/21 t  
 Mit Anmerkung von Reinhard Hinger
- OVB/3SI – Mitbenutzt und nicht in den Hintergrund getreten ..... 79  
 OGH 27. 5. 2021, 4 Ob 32/21 s  
 Mit Anmerkung von Reinhard Hinger
- Pauscha Austria – since 1875 – Since 1875? ..... 82  
 OGH 15. 3. 2021, 4 Ob 221/20h  
 Mit Anmerkung von Irmgard Nemeč
- Leistungsschau – Der Anschein einer Verpflichtung, eine Vorbenutzung geheim zu halten ..... 86  
 OGH 5. 7. 2021, 4 Ob 220/20m  
 Mit Anmerkung von Alexander Koller
- Sumal/Mercedes – „Kinder haften für ihre Eltern“ (im Kartellrecht) ..... 88  
 EuGH 6. 10. 2021, C-882/19  
 Mit Anmerkung von Franz Stenitzer



## Standards

- Impressum ..... 49
- Buchbesprechungen ..... 94



97. Jahrgang / 10. März 2022 / Nr. 8

# SW <sup>D3-725</sup>

**Steuer- und Wirtschaftskartei**



## **COVID-19-Hilfen**

Umfang und Grenzen der Förderungsprüfung

## **Krypto-Debitkarten**

Steuerliche Beurteilung von Cashback

## **Umsatzsteuer**

Droht das Ende der umsatzsteuerlichen Organschaft?

USt-Update: Aktuelles auf einen Blick

## **Nachhaltigkeitsberichterstattung**

„Must-knows“ für Nicht-Finanzunternehmen

## **Investitionsprämienengesetz**

Unternehmereigenschaft von Konzerngesellschaften

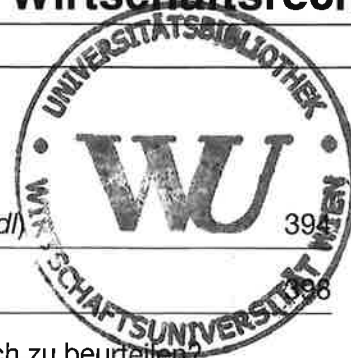
## **Rechtsprechung**

VwGH-Judikatur aus dem Dezember 2021

**Linde**  
[www.lindeverlag.at](http://www.lindeverlag.at)

# STEUER- UND WIRTSCHAFTSKARTEI

## Zeitschrift für das gesamte Steuer- und Wirtschaftsrecht



### In diesem Heft

COVID-19-Förderungsprüfungen durch die Finanz ( <i>Prillinger / Brandl</i> )	394
Aktuelle Beschlüsse des Finanzausschusses	
Wie ist Cashback bei Verwendung von Krypto-Debitkarten steuerlich zu beurteilen? ( <i>Mayrhofer</i> )	399
Steuertermine im April	405
⚠ Droht das Ende der umsatzsteuerlichen Organschaft? ( <i>Gabler / Prochaska / Reisinger</i> )	406
Umsatzsteuer-Update März 2022: Aktuelles auf einen Blick ( <i>M. Mayr</i> )	411
„Must-knows“ für die Nachhaltigkeitsberichterstattung von Nicht-Finanzunternehmen ( <i>Rohatschek / Schönhart / Sigl</i> )	418
Quellensteuer und fiktive Zinsen eines zinslosen Darlehens	424
Konzerngesellschaften als Unternehmer nach § 1 UGB ( <i>Kerbl / Albl</i> )	425
Märzsession des VfGH	429
Aktuelle VwGH-Rechtsprechung ( <i>Bodis</i> )	430
■ Pflegeheimkosten	
■ Einlage von Grundstücken	
■ Empfängerbenennung	
■ Abgeleitete Abgabefestsetzungen	

Impressum: Siehe Umschlagseite gegenüber

Inhaltsverzeichnisdienst per E-Mail.

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

# SWK

Steuer- und Wirtschaftskartei

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

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



## In diesem Heft

Werner Doralt: Alles Gute zum 80. Geburtstag! ( <i>Bodis / B. Reiner / J. Reiner</i> )	434
Drohverlustrückstellungen aufgrund nachteiliger Mietverträge ( <i>Milisits / Prinz</i> )	436
Verkürzung des Vorsteuerberichtigungszeitraums bei WGG-Wohnungseigentumsübertragungen ( <i>Seuß / Plott</i> )	442
Rechtsnachfolge bei Spaltungen ( <i>Furherr / Reiter</i> )	449
Steuerbefreiung für Leitungsrechte von Infrastrukturbetreibern ( <i>Moser</i> )	454
Nebenfolgen eines Finanzstrafverfahrens im Berufsrecht der Steuerberater und Wirtschaftsprüfer ( <i>Vogl</i> )	458
Vorabentscheidungsersuchen zur Pauschalreise-Richtlinie	464
Das neue österreichische Pfandbriefrecht ( <i>Wild</i> )	465

Impressum: Siehe Umschlagseite gegenüber

Inhaltsverzeichnisdienst per E-Mail.  
Anmeldung unter <https://www.lindeverlag.at/newsletter>

# SWK

Steuer- und Wirtschaftskartei

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

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





D3-Z190

# BKR

ZEITSCHRIFT FÜR BANK- UND KAPITALMARKTRECHT

**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. Christian Grüneberg*  
 Aktuelle Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs  
 zum Kapitalmarktrecht **203**

*Thomas Klanten*  
 Neuvereinbarung von AGB nach der Postbank-Entscheidung  
 des BGH **211**

*Patrick Raschner*  
 Das (neue) Marktmanipulationsrecht für Kryptowerte **217**

*Simone Siller/Christine Flondor*  
 Neue Anforderungen an das Marketing für Investmentvermögen **225**

*Alexander Knauss/Dinah Schütz*  
 Haftung der Nachranggläubiger bei der Sanierung  
 von Pensionskassen **233**

## RECHTSPRECHUNG

*Kreditrecht*  
*EuGH* Berufung des Bürgen auf Haftung des Zahlungs-  
 dienstleisters für nicht autorisierte Zahlungsvorgänge  
 (Schmalenbach) **237**

*OLG Celle* Jahresentgelt in Bausparverträgen während  
 der Ansparphase (Dörfler/Trappe) **242**

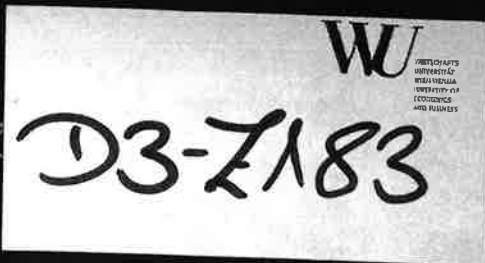
*OLG Dresden* Verwarentgelt bei Zahlungskonto **247**

*Kapitalmarktrecht*  
*BGH* Prospekthaftung: Renditeprognosen und  
 Interessenkonflikte des Treuhänders **250**

*BGH* Der Verkaufsprospekt ist kein Unternehmensdatum **261**

*Datenschutzrecht*  
*OLG München* Anspruch des Anlegers auf Datenkopien (Lang) **266**





MÄRZ 2022

70. Jahrgang

Aus dem Inhalt

COVID-19-JUBG

MARKENRECHTE

ALTERNATIVE LISTINGS

FINANZMÄRKTE 2022

HERAUSGEGEBEN VON DER  
ÖSTERREICHISCHEN BANKWISSENSCHAFTLICHEN GESELLSCHAFT



70. JAHRGANG

INHALTSVERZEICHNIS MÄRZ 2022

<b>Newsline</b>	
<i>Franz Rudorfer</i>	157
<b>Neues in Kürze</b>	
<i>Dominik Damm</i>	176
<b>Börseblick – Ein holpriger Start ins Aktienjahr 2022</b>	
<i>Gabriela Tinti</i>	178

**ABHANDLUNGEN**

<b>Sind während des Moratoriums nach § 2 2. COVID-19-JuBG Zinsen angefallen? – Eine Besprechung der E des OGH 3 Ob 189/21x</b>	
<i>Bernhard Koch</i>	179
<b>Die Zukunft der Markenrechte als Sicherheit im Kreditgeschäft – Eine Alternative mit Potenzial?</b>	
<i>Giuseppe Sorrentino / Helmut Pernsteiner / Mario Situm</i>	187
<b>Grundfragen des alternativen Listings</b>	
<i>Patrick Nutz</i>	198

**BERICHTE UND ANALYSEN**

<b>Finanzmärkte 2022</b>	
<i>Hans Engel</i>	208
<b>Was ist eigentlich ... Agile Produktentwicklung?</b>	
<i>Ewald Judt / Claudia Klausegger</i>	211

**RECHTSPRECHUNG DES OGH**

2803. Zum Entfall von Sollzinsen während COVID-19-Kreditmoratorium. OGH 22. 12. 2021, 3 Ob 189/21x (mit Bespr.-Aufs von <i>B. Koch</i> )	213
2804. FX-Kreditvertrag: Kein „Durchschlagen“ der Unwirksamkeit eines Geldwechselvertrags auf FX-Kreditvertrag. OGH 14. 9. 2021, 6 Ob 154/21x	214
2805. Amtswegige Klauselprüfung im Rechtsmittelverfahren. OGH 14. 9. 2021, 6 Ob 105/21s	215
2806. Einlagenrückgewähr: Haftung und Aufklärungspflichten eines Dritten. OGH 14. 9. 2021, 6 Ob 26/21y	217
2807. Löschung einer Hypothek mit Kautionsband. OGH 16. 9. 2021, 5 Ob 122/21h	221
2808. Keine Gesamtnichtigkeit des FX-Kreditvertrags bei Unwirksamkeit von Konvertierungsklauseln. OGH 12. 10. 2021, 1 Ob 163/21h	222
2809. Drittverbot und Fälligkeit der Bankgarantie. OGH 27. 7. 2021, 4 Ob 120/21g	223
2810. Zum Gesellschafter als Verbraucher iSd § 1 KSchG. OGH 28. 9. 2021, 4 Ob 152/21p	224
2811. Einverleibung von Höchstbetragshypothek nach Insolvenzeröffnung. OGH 1. 9. 2021, 3 Ob 105/21v	225

BANKARCHEIV

## ENTSCHEIDUNGEN DES EUGH

113. Verbraucherkreditverträge müssen den bei ihrem Abschluss geltenden Verzugszinssatz samt Informationen zu dessen Anpassungsmechanismus enthalten. Außerdem müssen sie gegebenenfalls darauf hinweisen, dass ein „verbundener Kreditvertrag“ vorliegt, der befristet abgeschlossen wurde. Auch muss die Methode für die Berechnung der bei vorzeitiger Rückzahlung des Darlehens fälligen Entschädigung konkret und für den Verbraucher nachvollziehbar angegeben werden. Kreditverträge müssen auch wesentliche Informationen über dem Verbraucher zur Verfügung stehende außergerichtliche Beschwerde- oder Rechtsbehelfsverfahren enthalten. Bei Fehlen zwingender Angaben im Kreditvertrag und nachträglicher Mitteilung kann der Kreditgeber bei Ausübung des Widerrufsrechts (Rücktrittsrechts) durch den Verbraucher weder Verwirkung noch Rechtsmissbrauch einwenden.

EuGH (6. Kammer) 9. 9. 2021, C-33/20, C-155/20 und C-187/20,  
UK u.a./Volkswagen Bank GmbH u.a.

225

## FACHLITERATUR

237

In diesem Heft inserieren: Erste Bank Sparkasse, U 3; Linde Verlag, S. 197, 207, 238; OeKB, U 2.

## IMPRESSUM

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

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

**Verleger:** (Offenlegung gem. § 25 Abs 1 bis 3 Mediengesetz) LINDE VERLAG Ges.m.b.H., Scheydgasse 24, A 1210 Wien, Tel.: +43 1 24 630 316. Gesellschafter: Frau Anna Jentsch (35%) und Herr Benjamin Jentsch (65%). Geschäftsführer: Mag. Klaus Kornherr / Bank-Verlag Wien, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien. Unternehmensgegenstand: Verlag wissenschaftlicher Bücher und Zeitschriften, insb. der Zeitschrift BankArchiv, der Bankwissenschaftlichen Schriftenreihe und der Diskussionsreihe Bank & Börse. Der Bank Verlag Wien ist eine Abteilung der Österreichischen Bankwissenschaftlichen Gesellschaft, gemeinnütziger Verein. Geschäftsführer: Dr. Markus Bunk, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien, Tel.: +43 1 533 50 50 – Herstellung: Satz: Dipl.-HTL-Ing. Franz König, BEd, Niederreiterberggasse 13/2/1, A 1230 Wien, Tel.: 0664/735 88 450; Druck: Donau Forum Druck GmbH, Walter-Jurmann-Gasse 9, A 1230 Wien, Tel.: 01/804 52 25.

**Bestellinformation:** ISSN 1015-1516. Erscheinungsweise: monatlich. Bestellungen nehmen jede Buchhandlung oder der Linde Verlag entgegen. Jahresabonnement 2022: € 306 inkl. Mehrwertsteuer zzgl. Versandkosten. Unterbleibt die Abbestellung, so läuft das Abonnement automatisch zu den jeweils gültigen Konditionen auf ein Jahr weiter. Abbestellungen sind nur zum Ende eines Jahrganges möglich und müssen bis jeweils spätestens 30. November schriftlich erfolgen. Der Bezugspreis ist im Voraus zahlbar. Anzeigenaufträge werden vom Linde Verlag, Fr. Hladik, Tel.: +431 24 630-19, E-Mail: [gabriele.hladik@linderverlag.at](mailto:gabriele.hladik@linderverlag.at), entgegengenommen.

**Digital Object Identifier (DOI):** Seit Heft 1/2016 sind alle Beiträge im ÖBA zusätzlich mit einer DOI (z.B. <https://doi.org/10.47782/oeba20212101000101>) versehen. Ein Digital Object Identifier (DOI; deutsch Digitaler Objektbezeichner) ist ein eindeutiger und dauerhafter digitaler Identifikator, der vor allem für Online-Artikel wissenschaftlicher Fachzeitschriften verwendet wird. Mit einem DOI erleichtert man die Zitierbarkeit und Auffindbarkeit der digitalen Version eines Werkes. Ein DOI wird für jedes Dokument nur einmal festgelegt und bleibt (ähnlich wie eine ISBN) dauerhaft mit ihm verbunden. Das stellt sicher, dass ein Link über viele Jahre hinweg gültig bleibt, selbst wenn das digitale Dokument in späteren Jahren von einer anderen Plattform angeboten wird. Bitte berücksichtigen Sie bei der Recherche über DOI, dass es zwischen der Veröffentlichung des neuesten Hefts und der digitalen Zugriffsmöglichkeit einen technisch bedingten Zeitverzug von mehreren Tagen geben kann.

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

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

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

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

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

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

# DER BETRIEB

1948 | 2022

**75.**  
JAHRGANG

**12**

Seite 681 – 748  
21. März 2022  
75. Jahrgang

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

D3-Z12

## 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 Mellinshoff  
Prof. Dr. Katharina Uffmann  
Dr. Thomas Wachter  
Prof. Dr. Barbara E. Weissenberger  
Prof. Dr. Francesca Werth

## Magazin

### Gastkommentar

David J. Rapp/  
Christian V. Bongers/  
Johannes Pampel  
Entfernungspauschale oder  
Mobilitätsgeld? Steuersenkung  
statt Steuerrückerstattung!

### Betriebswirtschaft

Klaus-Peter Naumann/Melanie Sack  
Die kritische Grundhaltung als Kernprinzip der Abschlussprüfung 681

### Steuerrecht

Ulrich Prinz  
Fremdwährungsdarlehen und steuerbilanzielle Teilwertzuschreibung:  
Aktuelle BFH-Rechtsprechung 687

Andreas Kowallik  
Stand der Digitalisierung der deutschen Steuerverwaltung 691

Kabinetts beschließt Steuerentlastungsgesetz 2022 (K. Dorn/J. Dräger) 695

Abgrenzung zwischen Geldleistung und Sachbezug (BMF) 695

Sog. Cum/Ex-Geschäfte: Übergang des wirtschaftlichen Eigentums  
beim Handel mit Aktien (BFH m. Anm. Brandis) 700

### Wirtschaftsrecht

Christoph Teichmann/Hartmut Wicke  
Die neue virtuelle Hauptversammlung: das Ende der Debatte? 720

Anforderungen an die Bestimmtheit von Auskunftsverlangen  
nach Art. 15 DSGVO (H. Hanßen) 727

Vorsatzanfechtung: Keine Kenntnis der Zahlungsunfähigkeit, wenn  
Schuldner Forderung wegen Rangrücktrittsvereinbarung für nicht  
durchsetzbar hält (BGH) 728

### Arbeitsrecht

Patrick Mückl/Boris Blunck  
Mehr Mitbestimmung wagen? 735

Kein Individualanspruch des Arbeitnehmers auf Durchführung  
eines BEM (P. Wernecke/M. Heinen) 741

Disposition über Arbeitskraft in der Verbraucherinsolvenz –  
Besonderheiten bei tariflichem Freistellungsanspruch (G. L. Groffy) 743

Überstundenvergütung nach Unwirksamkeit einer Betriebsvereinbarung  
zur Dauer der Arbeitszeit (S. Sfinis) 744

Negatives Schuldanerkenntnis in einem Aufhebungsvertrag erfasst auch  
Entschädigungsansprüche nach § 15 Abs. 2 AGG (BAG) 745

Im Abonnement enthalten:

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

**Owlit**  
Suchen. Finden. Wissen.

**FACHMEDIEN  
ottoschmidt**

# Inhalt

## MAGAZIN

<b>Gastkommentar</b>	<b>M4</b>
<i>David J. Rapp / Christian V. Bongers / Johannes Pampel</i>	
<b>Aktuelle Rechtsprechung</b>	<b>M8</b>
<b>Kurzbeiträge</b>	<b>M9</b>
<b>Meldungen</b>	<b>M14</b>
<b>Impressum</b>	<b>M19</b>

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Abschlussprüfung

#### **Die kritische Grundhaltung als Kernprinzip der Abschlussprüfung**

*WP/StB Prof. Dr. Klaus-Peter Naumann / WP/StB Melanie Sack, beide Düsseldorf*

DB1400461 (Kurzfassung vgl. S. M9) S. 681

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Bilanzsteuerrecht

#### **Fremdwährungsdarlehen und steuerbilanzielle Teilwertzuschreibung: Aktuelle BFH-Rechtsprechung**

*WP/StB Prof. Dr. Ulrich Prinz, Köln*

DB1401048 (Kurzfassung vgl. S. M10) S. 687

Digitalisierung

#### **Stand der Digitalisierung der deutschen Steuerverwaltung**

*StB Dr. Andreas Kowallik, München*

DB1397834 (Kurzfassung vgl. S. M11) S. 691

## KOMPAKT

Einkommensteuer/Lohnsteuer

#### **Kabinett beschließt Steuerentlastungsgesetz 2022**

*StBin Dr. Katrin Dorn / WP/StB Jürgen Dräger, beide Hamburg*

DB1401106 S. 695

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Einkommensteuer/Lohnsteuer

#### **Abgrenzung zwischen Geldleistung und Sachbezug**

*BMF, Schreiben vom 15.03.2022*

DB1401700 S. 695

Abgabenordnung

#### **Allgemeinverfügung der obersten Finanzbehörden der Länder vom 28.02.2022**

*FinMin. NRW, Allgemeinverfügung vom 28.02.2022*

DB1400956 S. 699

## ENTSCHEIDUNGEN

Kapitalertragsteuer/Steuerstrafrecht

#### **Sog. Cum/Ex-Geschäfte: Übergang des wirtschaftlichen Eigentums beim Handel mit Aktien**

*BFH, Urteil vom 02.02.2022 – I R 22/20 m. Anm. Brandis*

DB1401663 S. 700

Bilanzsteuerrecht

#### **Rückwirkender Teilwertansatz nach § 6 Abs. 5 Satz 6 EStG**

*BFH, Urteil vom 18.08.2021 – XI R 43/20*

DB1401054 S. 712

Internationales Steuerrecht

#### **Zur Frage einer (passiven) Entstrickung durch Umsetzung des AOA in § 1 Abs. 5 AStG: Zuordnung von Wirtschaftsgütern bei sog. personallosen Betriebsstätten**

*BFH, Beschluss vom 24.11.2021 – I B 44/21 (AdV)*

DB1401034 S. 716

## WIRTSCHAFTSRECHT

### AUFSATZ

Aktienrecht

#### **Die neue virtuelle Hauptversammlung: das Ende der Debatte?**

Prof. Dr. Christoph Teichmann, Würzburg / Notar Prof. Dr.  
Hartmut Wicke, München

DB1401049 (Kurzfassung vgl. S. M12)

S. 720

### KOMPAKT

Datenschutz

#### **Anforderungen an die Bestimmtheit von Auskunfts- verlangen nach Art. 15 DSGVO**

RA Dr. Henrik Hanßen, Hamburg

DB1401635

S. 727

### ENTSCHEIDUNGEN

Insolvenzrecht

#### **Vorsatzanfechtung: Keine Kenntnis der Zahlungsunfähigkeit, wenn Schuldner Forderung wegen Rangrücktrittsvereinbarung für nicht durchsetzbar hält**

BGH, Urteil vom 24.02.2022 – IX ZR 250/20

DB1401637

S. 728

Kapitalanlage

#### **Kapitalanlagebetrug: Zum Schadensersatzanspruch eines Anlegers wegen erheblichen Prospektfehlers**

BGH, Urteil vom 03.02.2022 – III ZR 84/21

DB1401642

S. 733

## ARBEITSRECHT

### AUFSATZ

Mitbestimmungsrecht

#### **Mehr Mitbestimmung wagen?**

RA/FAArbR Dr. Patrick Mückl, Düsseldorf / RA Boris Blumck  
Frankfurt/M.

DB1399855 (Kurzfassung vgl. S. M13)

S. 735



### KOMPAKT

Arbeitsvertragsrecht/Kündigungsrecht

#### **Kein Individualanspruch des Arbeitnehmers auf Durchführung eines BEM**

RAin Paula Wernecke / RA Marcel Heinen, beide Köln

DB1400571

S. 741

Entgeltrecht

#### **Annahmeverzug - böswillig unterlassener Zwischen- verdienst**

RA/FAArbR Dirk H. Laskawy / RAin/FAinArbR Peggy Lomb,  
beide Leipzig/München

DB1399414

S. 742

Entgeltrecht/Insolvenzrecht

#### **Disposition über Arbeitskraft in der Verbraucher- insolvenz - Besonderheiten bei tariflichem Freistellungsanspruch**

RAin/FAinArbR Greta Luise Groffy, Hamburg

DB1396226

S. 743

Betriebsverfassungsrecht/Arbeitszeitrecht

#### **Überstundenvergütung nach Unwirksamkeit einer Betriebsvereinbarung zur Dauer der Arbeitszeit**

RAin/FAinArbR Sandra Sfinis, Hamburg

DB1397110

S. 744

### ENTSCHEIDUNGEN

Gleichbehandlung

#### **Ein negatives Schuldanerkenntnis in einem Aufhebungsvertrag erfasst auch Entschädigungs- ansprüche nach § 15 Abs. 2 AGG**

BAG, Urteil vom 28.10.2021 – 8 AZR 371/20

DB1400373

S. 745



06.2022

Jahrgang 75 / 15.03.22

ISSN 0340-9031 / www.wpg.de

406/42206

**Fachlicher Beirat**

WP StB RA Dr. Hans-Peter Aicher

WP StB Prof. Dr. Frank Belne

WP StB Dr. Stefan Bischof

WP StB Andrea Bruckner

WP Burkhard Eckes

WP StB Dr. Karl Petersen

RAin Stefanie Reichel

Prof. Dr. Oliver Thomas

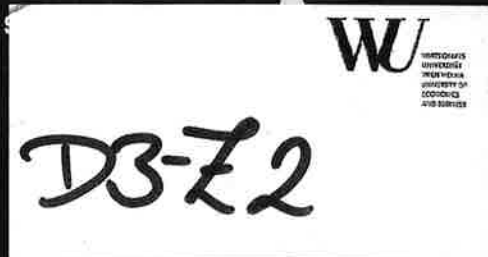
**ASSURANCE**

# Datenanalysen in der Abschlussprüfung

Martin Braatsch » 308



**KOMPETENZ**



**ASSURANCE**

**Maßnahmen zur Stärkung der Unabhängigkeit von PIE-Abschlussprüfern**

Prof. Dr. Reiner Quick, Luca Krones und Nicolas Poppert

» 320

**RECHNUNGSLEGUNG**

**Green and more: Aktualisierung der GRI-Standards - Auswirkungen für die Praxis**

Nils Borchering und Mario Beck

» 336

**Die Klassifizierung von Utility-Token und ihre Bilanzierung im deutschen Handelsrecht**

Prof. Dr. Christian Blecher und Fiona M. Hummel

» 339

**BRANCHEN**

**Zur Reform des öffentlichen Haushalts- und Rechnungswesens in Deutschland**

Prof. Dr. Andreas Lasar

» 348

**MANAGEMENT & BERATUNG**

**Effektive Unternehmensteuersätze und Finanzierungspolitiken in der Unternehmensbewertung**

Dr. Johannes Sumpelmann, Philipp Rügamer und Prof. Dr. Marc Hübscher

» 358

**STEUERN & RECHT**

**Anwendung von § 44a Abs. 5 EStG bei Streubesitzdividenden**

Thomas Kollruss, Kieran Fänger, Max Werthebach und Maike Willen

» 367

**IDW Visuell:**  
ISA [DE] 610





**ASSURANCE**

**KOMPAKT**

Entwurf eines IDW Praxishinweises 1/2022 zur Ausgestaltung und Prüfung eines Geldwäsche-CMS im Nicht-Finanzsektor ..... » 305

IDW PS 850 n. F. (01.2022) und IDW PS 880 n. F. (01.2022) mit Anpassungen an ISA [DE] ..... » 306

IAASB: Vorschlag zur Prüfung von Abschlüssen von weniger komplexen Unternehmen ..... » 306

Aus ausländischen Fachzeitschriften ..... » 307

**ANALYSE**

Datenanalysen in der Abschlussprüfung  
*Von Martin Braatsch* ..... » 308

Maßnahmen zur Stärkung der Unabhängigkeit von PIE-Abschlussprüfern – Ergebnisse einer Befragung von Wirtschaftsprüfern  
*Von Prof. Dr. Reiner Quick, Luca Krones und Nicolas Pappert* ..... » 320

**IDW VISUELL**

ISA [DE] 610 (Revised 2013): Nutzung der Tätigkeit interner Revisoren ..... » 328

Aus ausländischen Fachzeitschriften ..... » 331



**RECHNUNGSLEGUNG**

**KOMPAKT**

Neuer Branchenstandard der GRI für den Bergbau ..... » 332

EFRAG: vorläufiger Arbeitsstand zu neuen Standards für die Nachhaltigkeitsberichterstattung ..... » 332

Richtlinienentwurf „Corporate Sustainability Due Diligence“ ..... » 334

Rezension: Handbuch Bankbilanz ..... » 335

**ANALYSE**

Green and more: Aktualisierung der GRI-Standards – Auswirkungen für die Praxis  
*Von Nils Borchering und Mario Beck* ..... » 336

Die Klassifizierung von Utility-Token und ihre Bilanzierung im deutschen Handelsrecht  
*Von Prof. Dr. Christian Blecher und Fiona M. Hummel* ..... » 339



**FINANCIAL SERVICES**

**KOMPAKT**

BaFin: Allgemeinverfügung zum antizyklischen Kapitalpuffer ..... » 347

Stresstest zu Klimarisiken gestartet ..... » 347



## BRANCHEN

### ANALYSE

Zur Reform des öffentlichen Haushalts- und Rechnungswesens in Deutschland –  
Entwicklung, aktueller Stand und Perspektiven

Von Prof. Dr. Andreas Lasar ..... » 348



## MANAGEMENT & BERATUNG

### KOMPAKT

IDW ES 9 n. F. und IDW ES 15: neue Standardentwürfe im Sanierungsbereich .. » 356

IT-Sicherheit: TISiM App ..... » 357

Rezension: Praxisleitfaden unternehmerischer Klimaschutz ..... » 357

### ANALYSE

Effektive Unternehmensteuersätze und Finanzierungspolitiken in der Unter-  
nehmensbewertung – Wie passt das zusammen?

Von Dr. Johannes Sumpelmann, Philipp Rügamer und Prof. Dr. Marc Hübscher .. » 358



## STEUERN & RECHT

### ANALYSE

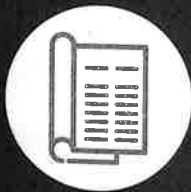
Anwendung von § 44a Abs. 5 EStG bei Streubesitzdividenden

Von Thomas Kollruss, Kieran Fänger, Max Werthebach und Maike Willen ..... » 367

Lesen Sie die WPg, wo und wie Sie möchten, als Zeitschrift  
und digital – Online im Web oder Offline mit der neuen App.

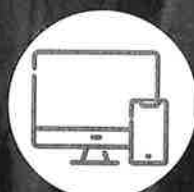
# WPg

## Neue Abo-Modelle in 2022



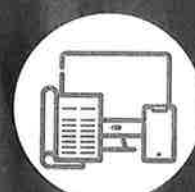
### PRINT-ABO

.....  
24 Zeitschriften



### DIGITAL-ABO

.....  
IDW Bibliothek Web  
IDW Bibliothek App



### KOMFORT-ABO

.....  
24 Zeitschriften  
IDW Bibliothek Web  
IDW Bibliothek App

WEITERE INFOS UNTER: [WWW.IDW-VERLAG.DE/WPG](http://WWW.IDW-VERLAG.DE/WPG)

# ÖSTERREICHISCHE NOTARIAT ZEITUNG

154. JAHRGANG

03  
2022

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7315

MONATSSCHRIFT FÜR NOTARIAT UND VERFAHREN AUSSER STREITSACHEN

Aus dem Inhalt:

---

## EDITORIAL

---

*Alexander Schopper:*

Von unwirksam bestellten GmbH-Geschäftsführern, Haftungen für Steuerschulden der GmbH und notariellen Pflichten bei Unterschriftsbeglaubigungen Seite 109

---

## BEITRÄGE

---

*Martin Trenker:*

Schicksal der Entlohnung des Verlassenschaftskurators (§ 283 ABGB) im nachfolgenden Insolvenzverfahren Seite 110

---

*Martin Spitzer:*

Sparbücher und Pflugschaftsgericht Seite 122

---

## RECHTSPRECHUNG

---

Ende einer Lebensgemeinschaft und letztwillige Verfügung Seite 131

---

Zur Einbeziehung von thesaurierten Gewinnen in das naheheliche Aufteilungsverfahren Seite 141

---

Verzicht auf Begünstigtenstellung in einer Privatstiftung als massezugehöriger Vermögensbestandteil (*Robert Briem*) Seite 148

---

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

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

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

MANZ 

# Inhalt

## Editorial

- Von unwirksam bestellten GmbH-Geschäftsführern, Haftungen für Steuerschulden der GmbH und notariellen Pflichten bei Unterschriftsbeglaubigungen ..... 109  
*Alexander Schopper*

## Beiträge

- Schicksal der Entlohnung des Verlassenschaftskurators (§ 283 ABGB) im nachfolgenden Insolvenzverfahren .. 110  
*Martin Trenker*
- Sparbücher und Pflugschaftsgericht ..... 122  
*Martin Spitzer*

## Rechtsprechung

### Grundbuch, Wohn- und Liegenschaftsrecht

- Konkrete Wohnung samt Zugehör als „eigentlicher Vertragsgegenstand“ gemäß BTVG ..... 129  
*OGH 3. 8. 2021, 8 Ob 79/21g: § 4 Abs 1 Z 1, § 7 Abs 4, 5, § 10 Abs 2 Z 1 lit f iVm lit g, § 10 Abs 2 Z 2 lit f iVm lit g BTVG; § 2 Abs 3 WEG; § 111 Abs 1 lit c, § 128 Abs 4 Wr BauO*

### Erbrecht

- Kuratorenkosten ..... 131  
*OGH 16. 9. 2021, 2 Ob 142/21b: § 62 AußStrG*

- Ende einer Lebensgemeinschaft und letztwillige Verfügung ..... 131  
*OGH 25. 11. 2021, 2 Ob 173/21m: § 725 Abs 1 ABGB*

- Pflichtteilsminderung ..... 137  
*OGH 14. 12. 2021, 2 Ob 83/21a: § 776 Abs 1, § 788 ABGB*

- Hinzurechnung bei treuhändiger Schenkung .... 140  
*OGH 14. 12. 2021, 2 Ob 194/21z: §§ 782, 781 Abs 2 Z 6 ABGB*

### Firmenbuch und Unternehmensrecht

- Zur Einbeziehung von thesaurierten Gewinnen in das naheheliche Aufteilungsverfahren ..... 141  
*OGH 14. 12. 2021, 1 Ob 211/21t: § 82 EheG*

### Vertragsrecht

- E-Mail anstatt Vorlage im Original oder per Telefax nicht vereinbar mit Zweck der rechtsgeschäftlichen Formabrede ..... 143  
*OGH 14. 9. 2021, 8 Ob 109/20t: §§ 914, 915 ABGB*

- Sorgfaltsmaßstab nach § 1299 ABGB und Treuepflicht des Due-Diligence-Prüfers ..... 145  
*OGH 12. 10. 2021, 1 Ob 156/21d: § 1299 ABGB*

### Treuhand, Exekutions- und Insolvenzrecht

- Verzicht auf Begünstigtenstellung in einer Privatstiftung als massezugehöriger Vermögensbestandteil 148  
*OGH 3. 8. 2021, 8 Ob 101/20s: § 5 PSG*  
Anmerkung von Robert Briem

### Verfahren außer Streitsachen

- Kleinbetragssparbücher und Bankgeheimnis .... 152  
*OGH 25. 6. 2021, 8 Ob 120/20k: § 133 Abs 1, 4 AußStrG; § 31 Abs 3, § 38 Abs 2 Z 3, 4 BWG; § 5 Z 1 iVm § 6 Abs 1 Z 1 FM-GwG; § 9 Abs 2, § 13 KEG; § 2 KontRegG*

- Impressum ..... 156

# GRUR

WU  
D3-Z177

## Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht

Zeitschrift herausgegeben von der Deutschen Vereinigung  
für gewerblichen Rechtsschutz und Urheberrecht



- 353 | JOHANNES DRUSCHEL/JÉRÔME KOMMEN  
Die formelle Priorität europäischer Patente
- 361 | AXEL BIRK  
Lieferkettensorgfaltspflichtengesetz und unlauterer  
Wettbewerb
- 364 | SEBASTIAN FISCHOEDER  
Licht und Schatten bei den jüngsten Entscheidungen des  
BGH zu Farbmarken
- 369 | HORST-PETER GÖTTING  
Die „Kohl-Protokolle“ – Eine Abrechnung
- 388 | OLG Frankfurt a. M.  
Erschöpfungsgrundsatz bei Verdecken der Marke durch  
eigene PZN – URGO (m. Anm. Keßler/Palzer)
- 391 | BGH  
Unzulässige Werbung einer Versandapotheke mit Gewinn-  
spiel für verschreibungspflichtige Arzneimittel  
– Gewinnspielwerbung II
- 399 | BGH  
Unzulässige Werbung für ärztliche Fernbehandlungen auch  
nach Gesetzesänderung – Werbung für Fernbehandlung
- 429 | BVerfG  
Prozessuale Waffengleichheit bei Erlass einer einstweiligen  
Anordnung im äußerungsrechtlichen Verfahren  
– Mann über Bord

[www.grur.org](http://www.grur.org)  
[www.grur.beck.de](http://www.grur.beck.de)

### 6/2022

Seiten 353 bis 432  
124. Jahrgang  
16. März 2022

  
C.H. BECK



# NJW

# Neue Juristische Woche

WU  
D3-7171

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

- P. Bräutigam / J. S. Habbe*  
Digitalisierung und Compliance 809
- D. Hettenbach / D. Müller*  
Die Übergabe von Papierschriftsätzen im Termin in  
Zeiten der „beA-Nutzungspflicht“ 815
- D.-C. Günther*  
Betriebsschließungsversicherung wegen Covid-19 818
- R. Böttcher*  
Entwicklung des Grundbuch- und Grundstücksrechts 822
- S. Kröll*  
Die Entwicklung des Schiedsrechts 827
- C. Schaller*  
Der Angriff auf die Ukraine und das Völkerrecht 832
- EuGH*  
Dienstleistungs-RL bei Disziplinarverfahren gegen  
Rechtsanwälte (Anm. J. A. Kämmerer) 839
- BGH*  
Kein vererbter Anspruch bei Persönlichkeitsrechts-  
verletzung – Kohl-Protokolle II (Anm. B. Gsell) 868
- LG Osnabrück*  
Durchsuchung von Diensträumen einer obersten  
Bundesbehörde (Anm. G. Moldenhauer / C. Momsen) 882
- BAG*  
Personenbedingte Kündigung und bEM 889

  
C.H. BECK

## 12/2022

17. März 2022  
75. Jahrgang S. 809–896  
www.njw.de

## Aus NJW-aktuell

Kolumne

Schmierentheater

Interview

Sanktionenrecht

Forum

Waffenrechtsvollzug



0150202212

## 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

## Schriftleitung

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



## Aus dem Inhalt

- Online-Symposium »Auftrag und Struktur des öffentlich-rechtlichen Rundfunks in der Plattformgesellschaft« des Instituts für Urheber- und Medienrecht am 11.11.2021 in München**
- Professor Dr. Christoph Neuberger**  
Die digitale Weiterentwicklung des öffentlich-rechtlichen Auftrags: Eine kommunikationswissenschaftliche Perspektive
- 165 **Privatdozentin Dr. Eva Ellen Wagner**  
Unions- und verfassungsrechtliche Spielräume einer Flexibilisierung des Auftrags der öffentlich-rechtlichen Rundfunkanstalten
- 174 **Leitender Ministerialrat Dr. Christoph Stieber**  
Medienpolitische Antworten auf die Plattformgesellschaft
- 176 **Ministerialrat Dr. Matthias Knothe**  
Geht doch, aber nicht weit genug
- 180 **Ministerialrat Philipp Franke**  
Auftragsreform und Flexibilisierung: Ein wichtiger erster Schritt
- 185 **Katharina Wunner**  
Auftrag und Struktur des öffentlich-rechtlichen Rundfunks in der Plattformgesellschaft – Tagungsbericht
- 190 **EuGH, Urteil vom 21.12.2021 – C-251/20 – Gtflix Tv/DR**  
Zuständigkeit für Verfahren wegen Persönlichkeitsrechtsverletzungen im Netz  
mit Anmerkung **Professorin Dr. Susanne Lilian Gössl, LL.M.**
- 196 **BGH, Urteil vom 29.11.2021 – VI ZR 248/18**  
Persönlichkeitsrechtsverletzung durch Wiedergabe von (angeblichen) Äußerungen eines Verstorbenen
- 221 **BGH, Urteil vom 29.11.2021 – VI ZR 258/18**  
Vererblichkeit eines Anspruchs auf Geldentschädigung wegen Persönlichkeitsrechtsverletzung
- 224 **BGH, Urteil vom 16.11.2021 – VI ZR 1241/20**  
Voraussetzungen einer identifizierenden Verdachtsberichterstattung
- 229 **BGH, Urteil vom 12.10.2021 – VI ZR 488/19**  
Verarbeitung personenbezogener Daten von Ärzten durch den Betreiber eines Ärztebewertungsportals

# AW-Praxis

D3-Z58

Außenwirtschaftliche Praxis – Zeitschrift für Außenwirtschaft in Recht und Praxis

[reguvis.de/aw-prax](http://reguvis.de/aw-prax)

## ■ Zoll als Teil der Tax Compliance

### ■ Transparenz im Online-Handel

### ■ Neue US-Kontrollen für Güter der Cybersecurity zum 7.3.2022

### ■ Klima-EU-Eigenmittel – ein Reformvorschlag

### ■ Das Rüstungsexportkontrollgesetz

### ■ Japan: Gute Aussichten in Drittmarktgeschäft und Lebensmittelbranche

### ■ Gute Führung im Zoll und Außenhandel

### ■ Entsprechende Anwendung von Einreisungsverordnungen

28. Jahrgang · 18. März 2022 · Seiten 93–143

3 / 2022

Reguvis

Vertriebspartner  
in Österreich  
Kitzler Verlag



## AW-Prax

### 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, 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

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 Rechtsanwalts-gesellschaft mbH, Münster

Prof. Dr. Dr. h.c. (JA) Lothar Geilert, 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 Vögele, Leitender Regierungsdirektor a.D., Freiburg i. Br. Dr. Carsten Weerth, Dipl.-Finanzwirt, BSc. (Glasgow), LL.M., MA, Hauptzollamt Bremen

## Inhalt

### Beiträge · Aufsätze · Berichte

Eva Rehberg/Claudia Rohe

#### ■ Zoll als Teil der Tax Compliance

97

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff

#### ■ Transparenz im Online-Handel

100

Dr. Gabriela Burkert-Basler

#### ■ Neue US-Kontrollen für Güter der Cybersecurity zum 7.3.2022

104

Dr. Carsten Weerth

#### ■ Klima-EU-Eigenmittel – ein Reformvorschlag

112

Dr. Viktor Winkler

#### ■ Das Rüstungsexportkontrollgesetz

116

Oliver Schulz

#### ■ Japan: Gute Aussichten in Drittmarktgeschäft und Lebensmittelbranche

118

Barbara Nawrotzki/Ute Waßmuth

#### ■ Gute Führung im Zoll und Außenhandel

124

### RechtsprechungsReport

Dr. Tobias Bender

#### ■ Entsprechende Anwendung von Einreihungsverordnungen

128

Clemens Wackernagel/Dr. Sven Sattler

#### ■ Das erste Urteil des EuGH zur Blocking-Verordnung der EU

131

Dr. Gerd Schwendinger/Renata Rehle

#### ■ EU-Blocking-VO und US-Sanktionen: Das EuGH-Urteil Bank Melli vs. Telekom

135

### Aus- und Weiterbildung

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff

#### ■ Zahlungsbedingungen als zentrale Vereinbarung in Auslandsgeschäften

141

### Nachrichten

### GesetzgebungsReport

### StellenMarkt

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

### Impressum

95, 103

#### Beilagenhinweis:

Dieser Ausgabe liegen Beilagen der Reguvis Fachmedien GmbH bei. Wir bitten unsere Leser um Beachtung.



1/2022

S. 1–40, ART.-NR. 1–40

März 2022

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-747

# ZIK



## INSOLVENZRECHT UND KREDITSCHUTZ

Herausgeber: Hans-Georg Kantner, Andreas Konecny,  
Franz Mohr, Stephan Riel, Birgit Schneider

### BEITRÄGE

- » **Vanessa Eriksson:** COVID-19: Welche insolvenzrechtlichen Bestimmungen gelten noch, welche haben noch Bedeutung?
- » **Susi Pariasek:** COVID-19-Pandemie: Bestandzinsbefreiung – Fixkostenzuschuss – Rückforderung/Rückzahlung
- » **Julia Pick/Franz-Xaver Moser:** Das Miteigentum am massezugehörigen Wohnhaus
- » **Hans-Georg Kantner:** Insolvenzstatistik 2021 für Österreich
- » **Birgit Schneider:** Der Verwalter im Exekutionsverfahren – Vermögensermittlung, Pfändung, Ruhen
- » **Tobias Weidinger:** Zur Unabhängigkeit des Verwalters in Exekutionssachen im nachfolgenden Insolvenzverfahren

### JUDIKATUR

- » Sanierungsplan, teilgedecktes Absonderungsrecht und Wiederaufleben (*Franz Mohr*)
- » Die öffentliche Bekanntmachung ist immer maßgeblich für den Lauf von Fristen



**ZIK AKTUELL**

1

**BEITRÄGE**

<b>Vanessa Eriksson:</b> COVID-19: Welche insolvenzrechtlichen Bestimmungen gelten noch, welche haben noch Bedeutung?	2
<b>Susi Pariasek:</b> COVID-19-Pandemie: Bestandzinsbefreiung – Fixkostenzuschuss – Rückforderung/Rückzahlung	4
<b>Julia Pick/Franz-Xaver Moser:</b> Das Miteigentum am massezugehörigen Wohnhaus	10
<b>Hans-Georg Kantner:</b> Insolvenzstatistik 2021 für Österreich	13
<b>Birgit Schneider:</b> Der Verwalter im Exekutionsverfahren – Vermögensermittlung, Pfändung, Ruhen	18
<b>Tobias Weidinger:</b> Zur Unabhängigkeit des Verwalters in Exekutionssachen im nachfolgenden Insolvenzverfahren	22

**FACHLITERATUR**

28

**JUDIKATUR**

Unwirksame Forderungstilgung durch den Schuldner nach Eröffnung des Insolvenzverfahrens	30
Zur Klage eines Absonderungsgläubigers gegen den Schuldner	30
Auftraggeberhaftung und Prozess über die Anfechtung von Zahlungen	31
Sanierungsplan, teilgedecktes Absonderungsrecht und Wiederaufleben	31
Zur Fortsetzung eines durch Insolvenzverfahrenseröffnung unterbrochenen nahehelichen Aufteilungsverfahrens	32
Zum Verfahren bei der Aufhebung mangels Kostendeckung	33
Zur Nichtigkeit eines Zahlungsplans wegen Nichtzahlung der Masseforderungen	33
Die öffentliche Bekanntmachung ist immer maßgeblich für den Lauf von Fristen	34
Kein Revisionsrekurs bei Vollbestätigung	35
Pandemiebedingtes Betretungsverbot für Kunden und Mietzinsbefreiung	35
Erwachsenenschutzverfahren, Betroffeneninsolvenz und Rekurslegitimation	39
Zur Löschung von Zahlungserfahrungsdaten wegen Zeitablaufs	39

D3-Z95

## AUS DEM INHALT

- |                           |            |   |
|---------------------------|------------|---|
| Datenwirtschaft           | <b>169</b> | LOUISA SPECTER/RIEMENSCHNEIDER<br><b>Ein Dateninstitut für Deutschland – fehlender<br/>Mosaikstein der Datenwirtschaft</b>      |
| Digitale Geschäftsmodelle | <b>171</b> | BARBARA SCHMITZ / ELLEN BUSCHUEW<br><b>(Be-)Zahlen mit Daten</b>  |
| Datenspende               | <b>176</b> | PRISCA VON HAGEN / LISA VÖLZMANN<br><b>Datenaltruismus aus datenschutzrechtlicher<br/>Perspektive</b>                           |
| Overblocking              | <b>181</b> | JAN SCHILLMÖLLER / STELIYANA DOSEVA<br><b>„Chilling effects“ durch YouTubes Content ID?<br/>Internes Beschwerdeverfahren</b>    |
| IT-Sicherheitslücken      | <b>187</b> | ARNE KLAAS<br><b>„White Hat Hacking“ – Aufdecken von Sicherheits-<br/>schwachstellen in IT-Strukturen</b>                       |
| Meinungsfreiheit          | <b>193</b> | BVerfG: <b>Fachgerichtliche Versagung eines Bestands-<br/>datenauskunftsanspruchs gegenüber sozialem<br/>Netzwerk</b> mAnm Wien |
| Medienprivileg            | <b>202</b> | BGH: <b>Ungleichbehandlung von Portalnutzern auf<br/>Jameda – Ärztebewertung V</b> mAnm K. Müller                               |
| Pflichtverletzung         | <b>227</b> | OLG München: <b>Einziehung von Geschäftsanteilen<br/>bei illegalem Download von sensiblen Firmendaten</b><br>mAnm Ibel          |
| Datenbank                 | <b>236</b> | LG Frankfurt/M.: <b>Zugriff auf Konten durch Angebot<br/>eines bankenunabhängigen Zahlungsauslöse-<br/>dienstes</b> mAnm Hoeren |

www.mmr.de

## 3/2022

Seiten 169–248  
25. Jahrgang · 15. März 2022  
Verlag C.H.BECK München

 [twitter.com/MMRZeitschrift](https://twitter.com/MMRZeitschrift)

 [de.linkedin.com/showcase/zeitschriftmmr](https://de.linkedin.com/showcase/zeitschriftmmr)



1850202203



Datenwirtschaft	<b>169</b>	<b>Editorial</b> LOUISA SPECHT-RIEMENSCHNEIDER Ein Dateninstitut für Deutschland – fehlender Mosaikstein der Datenwirtschaft
Digitale Geschäftsmodelle	<b>171</b>	<b>Beiträge</b> BARBARA SCHMITZ / ELLEN BUSCHUEW (Be-)Zahlen mit Daten. Im Spannungsverhältnis zwischen Verbot mit Erlaubnisvorbehalt und Privatautonomie
Datenspende	<b>176</b>	PRISCA VON HAGEN / LISA VÖLZMANN Datenaltruismus aus datenschutzrechtlicher Perspektive. Wechselwirkung zwischen DGA und DS-GVO
Overblocking	<b>181</b>	JAN SCHILLMÖLLER / STELIYANA DOSEVA „Chilling effects“ durch YouTubes Content ID? Internes Beschwerdeverfahren von YouTube bei Urheberrechtsverletzungen und Auswirkungen des UrhDaG
IT-Sicherheitslücken	<b>187</b>	ARNE KLAAS „White Hat Hacking“ – Aufdecken von Sicherheitsschwachstellen in IT-Strukturen. Grenzen der Strafbarkeit von ethischen Hacking-Angriffen
Meinungsfreiheit	<b>193</b>	<b>Rechtsprechung</b> BVerfG: Fachgerichtliche Versagung eines Bestandsdatenauskunftsanspruchs gegenüber sozialem Netzwerk Beschluss vom 19.12.2021 – 1 BvR 1073/20 mAnm WIENEN
Irreführung	<b>198</b>	BGH: Unberechtigte Mahnung eines Mobilfunkanbieter als Wettbewerbsverstoß – Identitätsdiebstahl II Urteil vom 20.10.2021 – I ZR 17/21
Medienprivileg	<b>202</b>	BGH: Ungleichbehandlung von Portalnutzern auf Jameda – Ärztebewertung V Urteil vom 12.10.2021 – VI ZR 489/19 mAnm K. MÜLLER
Online-Portal	<b>212</b>	BGH: Löschung einer Gegendarstellung aus dem Online-Archiv eines Presseorgans Urteil vom 28.9.2021 – VI ZR 1228/20
Arbeitgeber-Bewertungsportal	<b>214</b>	OLG Düsseldorf: Arbeitsgerichtliche Zuständigkeit bei Internet-äußerungen eines früheren Mitarbeiters Beschluss vom 25.11.2021 – 16 W 45/21
Betriebssystem	<b>216</b>	OLG München: Keine mangelhafte Software bei Microsoft-Funktionsfähigkeit Urteil vom 17.11.2021 – 7 U 5822/20

Verschlüsselungssoftware	<b>217</b> OLG Karlsruhe: Verwertbarkeit der über EncroChat geführten Kommunikation Beschluss vom 10.11.2021 – 2 Ws 261/21
Irreführung	<b>219</b> OLG Koblenz: Kundenbewertungen nur in gegenseitigem Einvernehmen Hinweisbeschluss vom 13.10.2021 – 2 U 279/21
AU-Bescheinigung	<b>220</b> OLG Hamburg: Werbung für ärztliche Fernbehandlung über Internetportal Hinweisbeschluss vom 29.9.2021 – 3 U 148/20
Verantwortlichkeit	<b>221</b> OLG Hamburg: Haftung des Unternehmensinhabers für unzulässige Werbe-E-Mail Hinweisbeschluss vom 19.7.2021 – 5 U 56/20
Haftungsausschluss	<b>222</b> OLG Nürnberg: Haftung trotz Pop-up-Disclaimer auf Internetseite Hinweisbeschluss vom 16.6.2021 – 3 U 458/21
Persönlichkeitsrechtsverletzung	<b>225</b> OLG Frankfurt/M.: Geldentschädigung durch Bildveröffentlichung auf YouTube Urteil vom 19.5.2021 – 13 U 318/19
Pflichtverletzung	<b>227</b> OLG München: Einziehung von Geschäftsanteilen bei illegalem Download von sensiblen Firmendaten Beschluss vom 18.5.2021 – 7 W 718/21 mAnm IBEL
Faktencheck	<b>232</b> LG Karlsruhe: Hinweis von Facebook auf ungelesene Beiträge rechtmäßig Beschluss vom 20.1.2022 – 13 O 3/22 KfH
Datenbank	<b>236</b> LG Frankfurt/M.: Zugriff auf Konten durch Angebot eines bankenunabhängigen Zahlungsauslösedienstes Urteil vom 28.10.2021 – 2-03 O 299/20 mAnm HOEREN
IT-Datenfersicherung	<b>241</b> LG Heilbronn: Schadensersatz aus einem Datensicherungsvertrag Urteil vom 28.1.2021 – Es 2 O 238/17
Bitcoin	<b>242</b> FG Baden-Württemberg: Steuerpflichtige Gewinne aus der Veräußerung von Kryptowährungen Urteil vom 11.6.2021 – 5 K 1996/19
De-Mail	<b>244</b> LSG Niedersachsen: Klageerhebung ohne qualifizierte elektronische Signatur Urteil vom 4.11.2021 – L 11 AS 632/20
Videokonferenz	<b>246</b> LSG Bayern: Voraussetzungen für eine Zulassung zur Teilnahme an der mündlichen Verhandlung per Video Beschluss vom 16.6.2021 – L 13 R 201/20
Gebrauchte Luxusprodukte	<b>247</b> SG Oldenburg: Hartz-IV-Bezieherin muss eBay-Einkünfte offenlegen Beschluss vom 26.8.2021 – S 34 AS 140/21 ER
	<b>248</b> Leitsätze

### **III-IV Inhalt**

### **V-XIII MMR-Fokus**

### **XIII Impressum**

## 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 Langenbacher

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

- |   |     |
|---|-----|
| ■ Peter Reusch/Uwe H. Schneider<br>Aufsichtsrechtlicher Kollateralschaden<br>von „Sumal“ (Editorial)  | 193 |
| ■ Klaus von Brocke<br>Kurzübersicht und Einordnung der<br>„UNSHELL“-Initiative  | 197 |
| ■ Steffen Burrer/Dawid Maruszczyk<br>Grenzüberschreitende Anerkennung und Voll-<br>streckung polnischer Urteile nach der EuGVVO                               | 200 |
| ■ Frank Altemöller<br>Eine Perspektive für die WTO-Streitschlichtung in<br>der Krise des Multilateralismus?   | 207 |
| <hr/>   |     |
| ■ EuGH<br>Umweltrecht: Stickstoffoxid-Grenzwerte von<br>Dieselautos<br>(m. Anm. Magnus Noll-Ehlers, S. 222)   | 214 |
| ■ EuGH<br>Zivilprozessrecht: Zuständigkeit für Schadens-<br>ersatzklagen bei Beleidigungen im Internet<br>(m. Anm. Andreas Engel, S. 226)                     | 223 |
| ■ EuGH<br>Blocking-VO: Kündigung aufgrund drohender<br>US-Sekundärsanktionen ohne Nennung<br>von Gründen (m. Anm. Gerd Schwendinger/<br>Renata Rehle, S. 233) | 227 |
| ■ EuGH<br>Verbraucherschutz: Zusatzentgelt bei Zahlung<br>ohne Bankeinzug   | 237 |
| ■ EuGH<br>Wertpapierrecht: Verpflichtung zur Führung von<br>Registern über Kundeneinstufung und Informa-<br>tionserteilung                                    | 239 |



C.H. BECK

# 5/2022

14. März 2022

33. Jahrgang S. 193–240



# SpURT

Zeitschrift für Sport und Recht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7338

In Verbindung mit der Deutschen  
Vereinigung für Sportrecht e.V. –  
Konstanzer Arbeitskreis für Deutsches  
und Internationales Sportrecht –  
und der International Sports Lawyers'  
Association (ISLA)

herausgegeben von

Dr. Jörg Englisch (DFB)  
Dr. Jochen Fritzweiler  
Prof. Dr. Matthias Jahn  
Dr. Christian Krähe  
Dr. Stephan Netzle  
Prof. Dr. Jan F. Orth, LL.M., VRiLG  
Prof. Dr. Bernhard Pfister †  
Dr. Clemens Prokop (DLV)  
Dr. Reinhard Rauball (DFL)  
Prof. Dr. Udo Steiner  
Dr. habil. Martin Stopper  
Prof. Dr. Rudolf Streinz  
Dr. Thomas Summerer  
Prof. Dr. Klaus Vieweg  
Prof. Dr. Wolf-Dietrich Walker

www.spurt.de



C.H. BECK

Helbing  
Lichtenhahn

LexisNexis

2/2022

März/April 29. Jahrgang

Seiten 69 bis 144

## Aus dem Inhalt

J. F. Orth

Putins Krieg und der Beitrag des Sports

69

P. Fischinger/M. Kubiciel/J. F. Orth

Der „Fall Markus Anfang“ – Straf-, verbands- und  
arbeitsrechtliche Folgen der Fälschung eines COVID-19-  
Impfzertifikats im Sport

70

U. Steiner

50 Jahre Sportrechtswissenschaft in Deutschland

79

S. Jansen

Strafprozessuale Beweisverwertung von Dopingproben

80

K. Fehn/B. Fehn

Maßnahmen zur Pandemiebekämpfung und der Grundsatz  
der Verhältnismäßigkeit am Beispiel des Amateur-Reitsports

86

N. Haug/T. Funck

Wenn nicht jetzt, wann dann? Europaweite Salary Cap  
im Fußball

91

T. Ludwig/F. Zawodsky

Zur Besteuerung von Schiedsrichtern im Amateursport-  
bereich

97

OLG Düsseldorf

Einstweilige Zulassung zu den paralympischen  
Winterspielen 2022 (m. Anm. Jakob)

110

BFH

Steuerfreie Zuschläge für tatsächlich an Sonn-, Feiertagen  
oder zur Nachtzeit geleistete Arbeit  
(m. Anm. Thoß/Zawodsky)

131



8650202202



29. Jahrgang  
 Heft 2/2022 März/April  
 Verlag C.H.BECK  
 Wilhelmstr. 9, 80801 München  
 Telefon 089/3 81 89-0  
 LexisNexis Verlag  
 ARD Orac GmbH & Co KG  
 Marxergasse 25, A-1030 Wien  
 Telefon +43-1-534 52-0  
 Helbig Lichtenhahn Verlag  
 Elisabethenstr. 8, CH-4051 Basel  
 Telefon +41 (0)61 228 90 70

# SpURt

Zeitschrift für Sport und Recht

Zeitschrift für Sport und Recht  
 erscheint zweimonatlich  
 Jahresabo € 227,- [D]/€ 219,- [A]/  
 CHF 248,- zuzüglich Versandkosten  
 Einzelheft € 43,- [D]/€ 40,- [A]/  
 CHF 46,- zuzüglich Versandkosten



## Inhalt

### Editorial

- Putins Krieg und der Beitrag des Sports  
*J. F. Orth* ..... 69

### Abhandlungen

- Der „Fall Markus Anfang“ – Straf-, verbands- und arbeitsrechtliche Folgen der Fälschung eines COVID-19-Impfzertifikats im Sport  
*P. S. Fischinger/M. Kubiciel/J. F. Orth* ..... 70

### Aufsätze

- 50 Jahre Sportrechtswissenschaft in Deutschland *U. Steiner* ..... 79
- Strafprozessuale Beweisverwertung von Dopingproben *S. Jansen* ..... 80
- Maßnahmen zur Pandemiebekämpfung und der Grundsatz der Verhältnismäßigkeit am Beispiel des Amateur-Reitsports  
*K. Fehn/B. J. Fehn* ..... 86
- Wenn nicht jetzt, wann dann? Europaweite Salary Cap im Fußball – ein Regelungsvorschlag *N. Haug/T. Funck* ..... 91
- Zur Besteuerung von Schiedsrichtern im Amateursportbereich  
*T. Ludwig/F. S. Zawodsky* ..... 97
- Nochmals: Corona-Impfpflicht für Profifußballer?  
*P. S. Fischinger* ..... 105

### Rechtsprechung

- *Kurzübersicht* ..... 108
- *Internationales*  
 öOGH: Marktwertverlust eines Profieishockeyspielers als Schaden  
*(m. Anm. Resch)* ..... 108
- *Ordentliche Gerichtsbarkeit*  
 OLG Düsseldorf: Einstweilige Zulassung zu den paralympischen Winterspielen 2022 *(m. Anm. Jakob)* ..... 110  
 OLG Hamm: Keine Erstattung der Vergütung eines Profifußballers während häuslicher Quarantäne ..... 117  
 LG Hamburg: Einteilung in 2. Tennis-Bundesliga durch einstweilige Verfügung ..... 121

- **Verwaltungsgerichtsbarkeit**  
VGH Baden-Württemberg: Keine Bindung der Waffenbehörden an Bescheinigungen von Schießsportverbänden (*m. Anm. Dittrich*) ..... 124
- **Finanzgerichtsbarkeit**  
BFH: Steuerfreie Zuschläge für tatsächlich an Sonn-, Feiertagen oder zur Nachtzeit geleistete Arbeit (*m. Anm. Thoß / Zawodsky*) ..... 131
- **Verbandsgerichtsbarkeit**  
DFB-Bundesgericht: Nur fakultatives Einzelrichterverfahrens vor dem DFB-Sportgericht ..... 134

## Schaufenster

- Vierzig Jahre EG/EU-Sportkartellrecht (1982-2022) *J. Kornbeck* ..... 136
- Sportverbände und Menschenrechte – Zur Rolle von Corporate Social Responsibility und Athletenvereinigungen (*M. Bialluch*) ..... 138
- Advanced Introduction to Global Sports Law. Cheltenham (Rez. *J. Kornbeck*) ..... 142
- Beckisches Formularbuch Sportrecht. (Rez. *J. Fritzweiler*) ..... 143

ISSN 0945-3873

### SpuRt- Zeitschrift für Sport und Recht

Herausgegeben in Verbindung mit der Deutschen Vereinigung für Sportrecht e.V. – dem Konstanzer Arbeitskreis für Deutsches und Internationales Sportrecht – und der ISLA (International Sports Lawyers' Association).

**Redaktion u. Schriftleitung:**  
VRiLG Prof. Dr. *Jan F. Orth, LL.M.*, Forschungsstelle Sportrecht der Universität zu Köln, Albertus-Magnus-Platz, 50923 Köln, Tel.: 0221/97 59 94-00, Fax: 0221/97 59 94-02, E-Mail: spurt@beck.de

**Verantwortlich für den Textteil:**  
VRiLG Prof. Dr. *Jan F. Orth, LL.M.*, Forschungsstelle für Sportrecht der Universität zu Köln, Albertus-Magnus-Platz, 50923 Köln, Tel.: 0221/97 59 94-00, Fax: 0221/97 59 94-02, E-Mail: spurt@beck.de.  
Für die Schweiz: Rechtsanwalt Dr. *Stephan Netzle, LL.M.*, Falkenstr. 27, CH-8024 Zürich, Tel.: +41-44-2 66 21 00, Fax +41-44-2 66 21 01.

**Verantwortlich für den Anzeigenteil:**  
*Bertram Mehling* c/o Verlag C.H. BECK, Postfach 40 03 40, 80703 München.

**Korrespondenten für Österreich:**  
Univ.-Prof. Dr. *Reinhard Resch*, Institut für Recht der sozialen Daseinsvorsorge und Medizinrecht, Johannes-Kepler-Universität Linz, Altenberger Str. 69, A-4040 Linz, Tel.: +43-732-24 68 35 01; Univ.-Prof. Dr. *Peter G. Mayr*, Institut für Zivilgerichtliches Verfahren, Leopold-Franzens-Universität Innsbruck, Innrain 52, A-6020 Innsbruck, E-Mail: Peter.G.Mayr@uibk.ac.at Tel.: +43-512.507 8154, Fax: +43-512.507 2827.

**Internet-Homepage:**  
<http://www.spurt.de>

**Manuskripte:** Manuskripte sind an die Redaktion zu senden. Der Verlag haftet nicht für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigelegt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss schriftlich erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag C.H.BECK an seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

**Urheber- und Verlagsrechte:** Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, denn diese sind geschützt, soweit sie vom Einsender oder von der Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch gegenüber Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Ge-

nehmigung des Verlags in irgendeiner Form vervielfältigt, verbreitet oder öffentlich wiedergegeben oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Tel.: 089/3 81 89-0, Fax: 089/3 81 89-398, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX.  
Amtsgericht München, HRA 48045  
Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

**Erscheinungsweise:** Zweimonatlich

#### Bezugspreise 2022:

**Deutschland:** Jahresabo € 227,- (inkl. MwSt.), *Vorzugspreis* für Mitglieder der ARGE Sportrecht im DAV und Mitglieder der Deutschen Vereinigung für Sportrecht DVSR € 183,- (inkl. MwSt.), *Einzelheft:* € 43,- (inkl. MwSt.).  
**Jeweils zuzüglich Versandkosten.**  
**Österreich:** Jahresabo € 219,- (inkl. MwSt.), *Einzelheft:* € 40,- (inkl. MwSt.), jeweils *zuzüglich* Versandkosten.  
**Schweiz:** Jahresabo CHF 248,- (inkl. MwSt.), *Einzelheft:* CHF 46,- (inkl. MwSt.).  
Jeweils *zuzüglich* Versandkosten.

Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. Jahrestei und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

**Bestellungen** über jede Buchhandlung und beim **Verlag (Deutschland: C.H.BECK; Österreich: LexisNexis Verlag ARD Orac GmbH & Co KG, Marxergasse 25, A-1030 Wien; Schweiz: Helbing Lichtenhahn Verlag, Elisabethenstrasse 8, CH-4051 Basel).**

**KundenServiceCenter:**  
Deutschland: Tel.: 089/3 81 89-750, Fax: 089/3 81 89-358, kundenservice@beck.de.  
Österreich: Tel.: +43-1-534 52-0, Fax: +43-1-534 52-141,  
E-Mail kundenservice@lexisnexis.at.  
Schweiz: Tel.: +41 61 228 90 20, Fax +41 61 228 91 50,  
E-Mail zeitschriften@helbing.ch

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

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

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

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

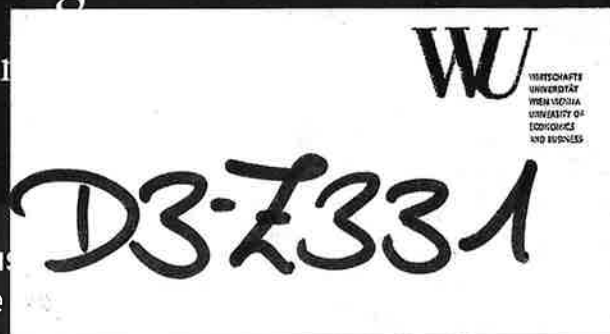
1/2022

ZG

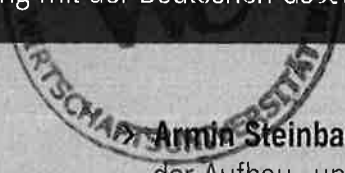
Zeitschrift für Gesetzgebung

37. Jahrgang

Vierteljahresschrift für staatliche, konstitutionelle  
und europäische Rechtsetzung



**Schriftleitung:** Prof. Dr. Hans-Günter Henneke **Herausgeber:** Winfried Brechmann · Prof. Dr. Hans-Günter Henneke · Prof. Dr. Hans Hofmann · Prof. Dr. Ulrich Karpen · Dr. Gerald Kretschmer · Dr. Clemens Ladenburger · Prof. Dr. Georg Lienbacher · Nathanael Liminski · Rainer Robra · Prof. Dr. Matthias Ruffert · in Verbindung mit der Deutschen Gesellschaft für Gesetzgebung e.V.



<b>Armin Steinbach</b> – Next Generation EU – Rechtliche Aspekte der Aufbau- und Resilienzpläne .....	1
> <b>Nils Grosche</b> – Ein demokratisches Experiment zur Zukunft Europas .....	16
> <b>Tobias Mast</b> – Gesetzespublizität im Zeitalter der Vernetzung .....	35
> <b>Christopher Huber</b> – Das Opportunitätspotential von Gesetzesmaterialien: Ente oder Kaninchen? .....	79
> <b>Klaus Ritgen</b> – Die Entscheidungen des BVerfG zur „Bundesnotbremse“ und ihre Bedeutung für die künftige Pandemiegesetzgebung des Bundes .....	102



C.F. Müller

zg-online.de



286202512201



# Zeitschrift für Gesetzgebung

37. Jahrgang | Heft 1 | 17. März 2022



zg-online.de

## Inhalt

---

### Aufsätze

---

- Armin Steinbach – Next Generation EU – Rechtliche Aspekte der Aufbau- und Resilienzpläne ... 1
- Nils Grosche – Ein demokratisches Experiment zur Zukunft Europas – Zur Konferenz zur Zukunft Europas ..... 16

### Forum

---

- Tobias Mast – Gesetzespublizität im Zeitalter der Vernetzung ..... 35

### Rechtsprechung

---

- Christopher Huber – Das Opportunitätspotential von Gesetzesmaterialien: Ente oder Kaninchen? – Verdeutlicht anhand der Entscheidung Cookie-Einwilligung II des BGH vom 28.5.2020 – I ZR 7/16 ..... 79
- Dr. Klaus Ritgen, Berlin – Die Entscheidungen des BVerfG zur „Bundesnotbremse“ und ihre Bedeutung für die künftige Pandemiegesetzgebung des Bundes ..... 102

### Literatur

---

- Prof. Dr. Hans-Günter Henneke, Berlin/Osnabrück – Handbuch des Verwaltungsrechts Band II: Grundstrukturen des Europäischen und Internationalen Verwaltungsrechts ..... 124
-

# DVBl

WU  
D3-Z139

# DEUTSCHES VERWALTUNGSBLATT

## HAUPTSCHRIFTFLEITUNG

Prof. Dr. Bernhard Stüer, Münster/Osnabrück

## SCHRIFTFLEITUNG

Prof. Dr. Bernhard Stüer, Münster/Osnabrück

Dr. Caspar David Hermanns, Osnabrück

## HERAUSGEBER

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

Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner, Bonn

Marion Eckertz-Höfer, Leipzig

Prof. Dr. Hans-Günter Henneke, Berlin

Dr. Caspar David Hermanns, Osnabrück

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

Prof. Dr. Christoph Moench, Berlin

Prof. Dr. Hans-Werner Rengeling, Osnabrück

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

Prof. Dr. Bernhard Stüer

## ABHANDLUNGEN

Wolfgang Schreiber

Die Wahlprüfungsrechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts zur  
Gültigkeit der Bundestagswahl 2017 – eine intransparente Judikatur  
in den Jahren 2018 bis 2021 S. 265

Valentin Meickmann

Unionsgrundrechte vor dem Bundesverfassungsgericht S. 278

Christian Schede/ Johann-Frederik Schuldt

Vergesellschaftung von Grund und Boden in Berlin: Nur unter  
Einbeziehung der Wohnungsbaugenossenschaften?! S. 284

## RECHTSPRECHUNG

BVerfG, Beschl. v. 07.12.2021 – 2 BvL 2/15

Verfassungswidrigkeit des Verbots des Umschlags von  
Kernbrennstoffen in den Häfen der Freien Hansestadt Bremen  
Anmerkung Wolfgang Durner S. 296

BVerwG, Urt. v. 27.09.2021 – 8 C 31.20

Öffentlichkeit von Ratssitzungen S. 302

OVG NRW, Beschl. v. 09.09.2021 – 15 B 1468/21

Veranstaltung als Einrichtung S. 305

Hess. VGH, Beschl. v. 23.09.2021 – 4 B 773/21

Bestimmtheit einer Nutzungsuntersagung S. 307

VGH Baden-Württemberg, Beschl. v. 02.11.2021 – 1 S 2802/21

Verwaltungsrechtsweg für Entschädigungsansprüche nach dem  
IfSG S. 310

OVG Sachsen-Anhalt, Beschl. v. 18.01.2022 – 10 M 6/21

Anforderungen an eine Beschwerdebegründung bei Zuarbeit des  
Mandanten S. 313

VG Osnabrück, Beschl. v. 17.12.2021 – 1 B 72/21

Die Presse hat ein Anrecht auf Auskunft von Namen und Adressen  
von Corona-Protest-Demonstrationsveranstaltern S. 315



Heft 5  
1. März 2022  
Seiten 265–320  
137. Jahrgang  
Art.-Nr. 56412205  
PVSt 2423

# 5

## Carl Heymanns Verlag



### INHALT 5 · 2022

DVBI aktuell  
Vorschau/Impressum

III Ricker/Weberling: Handbuch des Presserechts  
VII VPräsVG Dr. Wilfried Peters, Berlin 295

#### Aufsätze

Die Wahlprüfungsrechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts zur Gültigkeit der Bundestagswahl 2017 – eine intransparente Judikatur in den Jahren 2018 bis 2021  
Prof. Dr. Wolfgang Schreiber, Bonn 265

Unionsgrundrechte vor dem Bundesverfassungsgericht  
Dr. Till Valentin Meickmann, Passau 278

Vergesellschaftung von Grund und Boden in Berlin: Nur unter Einbeziehung der Wohnungsbaugenossenschaften?!  
Rechtsanwalt Dr. Christian Schede und Rechtsanwalt Dr. Johann-Frederik Schuldt, Berlin 284

#### Buchbesprechungen

Bader/Funke-Kaiser/Stuhlfauth/von Albedyll: Verwaltungsgerichtsordnung  
Andreas Becker, Vizepräsident des VG Köln a.D., Bonn-Bad Godesberg 291

Knickmeier: Europäisierung des Verwaltungsprozessrechts im Diskurs der Rechtswissenschaft  
Prof. Dr. Dr. Dr. h.c. Jörg Berkemann, Hamburg/Berlin 291

Jürgensen: Die Theorie vom Geltungsbeendigungsanlass  
Dr. Torben Ellerbrok, Mag. rer. publ., Heidelberg 292

Grimm: Verfassungsgerichtsbarkeit Voßkuhle: Europa. Demokratie. Verfassungsgerichte  
Prof. Dr. Dr. h.c. Helmut Goerlich, Leipzig 293

#### Rechtsprechung

##### Bundesverfassungsgericht

BVerfG, Beschl. v. 07.12.2021 – 2 BvL 2/15  
Verfassungswidrigkeit des Verbots des Umschlags von Kernbrennstoffen in den Häfen der Freien Hansestadt Bremen Anmerkung Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner LL.M., Universität Bonn 296

##### Bundesverwaltungsgericht

BVerwG, Urt. v. 27.09.2021 – 8 C 31.20  
Öffentlichkeit von Ratssitzungen 302

##### Oberverwaltungsgerichte/Verwaltungsgerichtshöfe

OVG NRW, Beschl. v. 09.09.2021 – 15 B 1468/21  
Veranstaltung als Einrichtung 305

Hess. VGH, Beschl. v. 23.09.2021 – 4 B 773/21  
Bestimmtheit einer Nutzungsuntersagung 307

VGH Baden-Württemberg, Beschl. v. 02.11.2021 – 1 S 2802/21  
Verwaltungsrechtsweg für Entschädigungsansprüche nach dem IfSG 310

OVG Sachsen-Anhalt, Beschl. v. 18.01.2022 – 10 M 6/21  
Anforderungen an eine Beschwerdebegründung bei Zuarbeit des Mandanten 313

VG Osnabrück, Beschl. v. 17.12.2021 – 1 B 72/21  
Die Presse hat ein Anrecht auf Auskunft von Namen und Adressen von Corona-Protest-Demonstrationsveranstaltern 315

NZBau

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z148

# Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergaberecht

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Meinrad Dreher

Prof. Dr. Heiko Fuchs

Prof. Dr. Klaus Engiert

Wolfgang Jaeger

Günther Jansen

Reinhard Janssen

Prof. Dr. Ralf Leinemann

Prof. Dr. Burkhard Messerschmidt

Prof. Dr. Gerd Motzke

Dr. Mare Opitz

Dr. Hans-Joachim Prieß

Dr. Tobias Rodemann

Dagmar Sacher

Ulrich Schröder

www.nzbau.de

## Aus dem Inhalt

*A. Fritz/J. Klaedtke*

Lieferketten im Vergabeverfahren

131

*Kl. Greb*

Rechtskonforme Vergabe von Postdienstleistungen

137

*St. Kleinjohann*

Textformerfordernis bei Änderung eines Verbraucher-  
bauvertrags?

141

*Ch. Theis*

Vergaberechtswidrigkeit überzogener Eignungs-  
kriterien?

143

*L. Giesen*

Aufhebung des Kostenbeschlusses bei Beschwerde  
im selbständigen Beweisverfahren

147

*BGH*

Kostspielige Tiefgaragensanierung bei Untergemein-  
schaft – Sonderumlage-„Opfergrenze“

153

*OLG Naumburg*

Arglistige Täuschung bei öffentlich ausgeschriebenem  
Bauvertrag

156

*OLG Brandenburg*

Einwände gegen Gutachten aus selbständigem  
Beweisverfahren im Hauptsacheprozess  
mit Praxisanmerkung *H. Ch. Schwenker*

164

166

*BGH*

Chinese Walls bei Bewerbung der Eigengesellschaft –  
Stadt Bargteheide

167

*BayObLG*

Vorliegen äußerster Dringlichkeit – Antigen-Schnelltest

172

Mit Editorial von *Ch. Braun*,  
Wie viel Bürokratie braucht  
das Vergaberecht? (S. 129)

  
C.H. BECK

3/2022

1. März 2022

13. Jahrgang S. 129–192



---

# Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergaberecht

## NZBau 3/2022

März 2022 · 23. Jahrgang 2022 · Seite 129–192



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

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

---

## Inhalt

Editorial	<i>Ch. Braun</i> , Wie viel Bürokratie braucht das Vergaberecht?	129	
Aufsätze	<i>A. Fritz/J. Klaedtke</i> , Lieferketten im Vergabeverfahren – Sofortige und zukünftige Änderungen durch das Lieferketten-sorgfaltspflichtengesetz	131	
	<i>Kl. Greb</i> , Rechtskonforme Vergabe von Postdienstleistungen	137	
	<i>St. Kleinjohann</i> , Textformerfordernis bei Änderung eines Verbraucherbauvertrags?	141	
Entscheidungsbesprechungen	<i>Ch. Theis</i> , Vergaberechtswidrigkeit überzogener Eignungskriterien? (zu OLG Frankfurt a. M. NZBau 2021, 478)	143	
	<i>L. Giesen</i> , Aufhebung des Kostenbeschlusses bei Beschwerde im selbständigen Beweisverfahren (zu LG Lübeck NZBau 2021, 791)	147	
Literatur	Kl. Englert/R. Katzenbach/G. Motzke, Beck'scher VOB-Kommentar: VOB Teil C (A. Abu Saris)	149	
Rechtsprechung			
Privates Baurecht			
BGH	24. 11. 21 – VII ZR 176/20	Teilweise Revisionszulassung bei Aufrechnungsforderung	150
BGH	27. 10. 21 – VII ZB 7/21	Auslegung eines Vergleichs über Kosten des Rechtsstreits	151
BGH	12. 11. 21 – V ZR 204/20	Tiefgaragensanierung b. Untergemeinschaft – Sonderumlage-„Opfergrenze“	153
OLG Naumburg	13. 7. 20 – 12 U 147/19 (Hs)	Arglistige Täuschung bei öffentlich ausgeschriebenem Bauvertrag	156
OLG Brandenburg	29. 7. 21 – 12 U 230/20	Einwände gegen Gutachten aus sBV im Hauptsacheprozess mit Praxisanmerkung von <i>H. Ch. Schwenker</i>	164
OLG Stuttgart	30. 11. 21 – 10 U 58/21	Beendigung eines selbständigen Beweisverfahrens bei mehreren Mängeln (Ls.)	167



# Infrastruktur

## Energie · Verkehr · Abfall · Wasser

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z141

### Geschäftsführende Herausgeber

Prof. Dr. Christian Theobald  
BBH

Dr. Andreas Zuber  
Verband kommunaler Unternehmen e. V. (VKU)

### Herausgeber

RiBVerfG Prof. Dr. Gabriele Britz  
Bundesverfassungsgericht

Dr. Norman Fricke  
AGFW | Der Effizienzverband für Wärme, Kälte und  
KWK e.V.

Andreas Gentzsch  
Bundesverband der Energie- und Wasserwirtschaft e. V.  
(BDEW)

Prof. Christian Held  
BBH, Europäischer Verband der unabhängigen Strom-  
und Gasverteilerunternehmen (GEODE)

Prof. Dr. Georg Hermes  
Universität Frankfurt a. M.

Folkert Kiepe  
Beigeordneter a. D. Deutscher Städtetag

Prof. Dr. Christian Koenig  
Universität Bonn

Prof. Dr. Jürgen Kühling  
Universität Regensburg, Vorsitzender der Monopol-  
kommission

Holger Lösch  
Bundesverband der Deutschen Industrie e. V. (BDI)

Dr. Christiane Nill-Theobald  
TheobaldConsulting

Detlef Raphael  
Deutscher Städtetag

Prof. Dr. Jens-Peter Schneider  
Albert-Ludwigs-Universität Freiburg

Adolf Topp  
Flörsheim

Oliver Wolff  
Verband Deutscher Verkehrsunternehmen e. V. (VDV)

### Inhaltsverzeichnis



<b>Editorial</b>	74
<b>Beiträge</b>	
<i>E. Hochhold/P. Rónai:</i> Einstieg in eine neue europäische Kapazitätsbewirtschaftung – Timetable Redesign for a Smart Capacity Management (TTR)	74
<i>J. Maas:</i> Neue Kapazitätsbewirtschaftung – Regulierungsrechtliche Einschätzungen zum Kapazitätsnutzungskonzept als „Leitplanke“	79
<i>K. Walter/K. Jettmar:</i> Herausforderungen bei der Kapazitätsbewirtschaftung von Serviceeinrichtungen	83
<i>Monopolkommission:</i> Bahn 2021: Wettbewerb in den Takt!	86
<i>Ch. Böttger:</i> Alternative Modelle der Marktordnung im Fernverkehr	91
<i>O. Zehnder:</i> Aktuelle Herausforderung in der Kostenprüfung regulierter Unterneh- men	95
<i>A. Grün:</i> Regress des Eisenbahnverkehrsunternehmens beim Betreiber der Schienen- wege für Verspätungspönalen der Aufgabenträger – zum Urteil des BGH vom 3.2.2021	101
<i>Y. Schaeffer:</i> Das Zugangsrecht im Spannungsfeld von Eisenbahnregulierungs- und -aufsichtsrecht	103

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

Nr. 3 · 11. März 2022

19. Jahrgang

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

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





# Goldammer's Archiv für Strafrecht

169. Jahrgang | Heft 3 | 16. März 2022



goldammers-archiv.de

## Inhalt

### Abhandlungen

- Professor Dr. Brian Valerius, Bayreuth – Strafrechtliche Grenzen lernender Künstlicher Intelligenz – Juristische Sorgfaltspflichten bei technischen Innovationen** ..... 121
- Prof. Dr. Dr. h.c. Percy García-Cavero, Universität Piura (Peru) – Die subjektive Zurechnung zur juristischen Person** ..... 134

### Besprechungsaufsätze

- Dr. Erik Weiss, Köln – Contra die obligatorische Anwendung der §§ 73 ff. StGB im Jugendstrafrecht: § 8 Abs. 3 Satz 1 JGG als Grundlage für eine Ermessensentscheidung – Zugleich Besprechung von BGH (Großer Senat für Strafsachen), Beschl. v. 20.1.2021 – GSSt 2/20** ..... 146

### Schrifttum

- Universitäts-Professor Dr. Otto Lagodny, Salzburg – Burchard, Christoph, Die Konstitutionalisierung der gegenseitigen Anerkennung. – Die strafjustitielle Zusammenarbeit in Europa im Lichte des Unionsverfassungsrechts.** ..... 162
- Professor Dr. Uwe Murmann, Göttingen – Atens, Rebecca von, Objektive Zurechnung und Tatherrschaft. – Ein Beitrag zu dem Verhältnis von Tatherrschaftslehre und objektiver Zurechnungslehre am Beispiel der eigenverantwortlichen Selbst- und der einverständlichen Fremdgefährdung.** ..... 165
- Universitätsprofessor Dr. Otto Lagodny, Salzburg – Daniel Wolff, Der Einzelne in der offenen Staatlichkeit. – Grundgesetzlicher Grundrechtsschutz in der zwischenstaatlichen Kooperation.** ..... 169
- Oberstaatsanwalt Honorar-Professor Dr. Jens Lehmann, Celle – Arnd Koch/Michael Kubiciel/Martin Löhnig (Hrsg.), Strafrecht zwischen Novemberrevolution und Weimarer Republik.** ..... 173
- Junior-Professor Dr. Paul Krell, Hamburg – Julius-Vincent Ritz, Business Judgement Rule und § 266 StGB. – Zur Anwendung des §§ 93 Abs. 1 S. 2 AktG im Untreuestrafrecht.** ..... 177

# Vergaberecht

Zeitschrift für das gesamte Vergaberecht

in Zusammenarbeit mit der Deutschen  
Gesellschaft für Baurecht e.V.  
in Verbindung mit der AG Vergaberecht  
im Deutschen Anwaltverein

## HERAUSGEBER

Bernhard Stolz, München  
Loni Goldbrunner, München

## FACHBEIRAT

Univ.-Prof. Dr. Martin Burgi, München  
Jochem Gröning, Berlin  
Dr. Matthias Krist, Koblenz  
Dr. Christine Maimann, Düsseldorf  
Malte Müller-Wrede, Berlin  
Dr. Annette Mutschler-Siebert, Berlin  
Dr. Olaf Otting, Hanau  
Dr. Norbert Reuber, Köln  
Dr. Stefanie Roloff, Karlsruhe  
Prof. Dr. Mark von Wietersheim, Berlin  
Univ.-Prof. Dr. Jan Ziekow, Speyer

## AUS DEM INHALT:

### Aufsätze

**Stein/Dengler** Verga-  
Versorgungssicherheit  
Europa • S. 149

**Walter** Der Rückgriff auf Angebote aus dem Vergabeverfahren nach  
Kündigung des Auftragnehmers und zum Wechsel des Auftragneh-  
mers nach Zuschlagserteilung • S. 162

### Rechtsprechung

**BGH, 23.11.2021** Schadensersatz; entgangener Gewinn; Zuschlag;  
Aufhebung; Neuvergabe • S. 167

**OLG Celle, 09.11.2021** Verhandlungsverfahren ohne Teilnahmewett-  
bewerb; kein Wettbewerb aus technischen Gründen; Ex-ante-Trans-  
parenzbekanntmachung • S. 170

**OLG Rostock, 11.11.2021** Verhandlungsverfahren ohne  
Teilnahmewettbewerb; technische Alleinstellung; dringliche  
Gründe; Dokumentation • S. 186

**OLG Brandenburg, 08.07.2021** Produktneutrale Ausschreibung;  
Leistungsbestimmungsrecht; auftragsbezogene Gründe;  
Beurteilungsspielraum • S. 200

**OLG Celle, 12.10.2021** Bauauftrag; unklare Vergabeunterlagen; Rüge;  
Erkennbarkeit • S. 210

**OLG Rostock, 30.09.2021** Abschluss eines Gesellschaftsvertrages;  
öffentlicher Auftrag; Rügepräklusion; Aufgreifen von Amts-  
wegen • S. 221

**OLG Schleswig, 28.10.2021** SPNV-Leistungen; Referenzen;  
Auslegung; Preisprüfung • S. 232

**OLG Rostock, 16.09.2021** Vorzeitige Zuschlagsgestattung;  
Abwägung; 20 % Kontingent; nachträgliche Zuordnung • S. 269

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

D3-7146



Heft 2  
März 2022  
Seiten 149–282  
22. Jahrgang

2

Werner Baurecht

# DIE VERWALTUNG

Zeitschrift für Verwaltungswissenschaften  
und Verwaltungswirtschaft

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

D3-Z133

Herausgegeben von

Gabriele Britz, Martin Burgi  
Michael Fehling, Stefan Fisch  
Klaus Ferdinand Gärditz, Johannes Masing  
Matthias Ruffert

54. Band · 2021 · Heft 4



Duncker & Humblot · Berlin



## Inhalt

### Abhandlungen und Aufsätze

- Matthias Cornils*, Entschädigung für Corona-Schutzmaßnahmen: Grundrechts-  
haftung oder soziale Hilfen? ..... 477
- Katharina Reiling*, Die kommunale Umweltschutzklage. Eine rechtsverglei-  
chende Annäherung ..... 515
- Erik Gawel*, Effizienz im Umweltverwaltungsrecht – zur Rolle ökonomischer  
Analysen des Umweltrechts ..... 545

### Rechtsprechungsanalyse

- Angela Schwerdtfeger*, Rechtsprechungsbericht zum Umwelt- und Klima-  
rechtsschutz seit 2018 ..... 573

### Buchbesprechungen

- Gärditz, Klaus Ferdinand/Keller, Karen/Niesler, André, Der Kontrollauftrag der  
Verwaltungsgerichtsbarkeit (*Ulrich Ramsauer*) ..... 605
- Hyckel, Jonas, Prozessökonomie. Theorie und Methodik effizienter Rechtser-  
kenntnis im Verwaltungsprozess (*Wolfgang Kahl*) ..... 608
- Poschenrieder, Anna Sophie, Außergerichtliche Vorverfahren im Verwaltungs-  
recht. Das Widerspruchsverfahren im allgemeinen Verwaltungsrecht, das  
Einspruchsverfahren im Steuerrecht und das Widerspruchsverfahren im So-  
zialrecht (*Christian Ernst*) ..... 612
- Jaschke, Franziska-Maria, Die Passivlegitimation im Amtshaftungsrecht bei  
Handeln auf Weisung. Dargestellt am Beispiel der Bundesauftragsverwaltung  
(*Heiko Sauer*) ..... 615
- Kindler, Lars, Zur Steuerungskraft der Raumordnungsplanung (*Willy Span-  
nowsky*) ..... 619
- Kürschner, Alexandra, Legalplanung (*Ulrich Smeddinck*) ..... 622
- Markmann, Friedrich, Lokale Leistungserbringung im kommunalen Interesse:  
Revival der Genossenschaft? (*Michael Fehling*) ..... 625
- Schellenberger, Jens, Bürgerbegehren und Bürgerentscheid in Baden-Württem-  
berg – Eine Bestandsaufnahme sowie Reformvorschläge zu § 21 GemO (*Volker  
M. Haug*) ..... 627

**Anschriften der Mitarbeiter**

Prof. Dr. *Matthias Cornils*, Johannes Gutenberg-Universität Mainz, Lehrstuhl für Medienrecht, Kulturrecht und öffentliches Recht, Jakob-Welder-Weg 9, 55099 Mainz  
lscornils@uni-mainz.de

Prof. Dr. *Erik Gawel*, Helmholtz-Zentrum für Umweltforschung, Permoserstr. 15, 04318 Leipzig  
erik.gawel@ufz.de

Dr. *Katharina Reiling*, Universität Konstanz, Lehrstuhl für Staats- und Verwaltungsrecht, Europarecht und Rechtsvergleichung, Universitätsstraße 10, 78464 Konstanz  
katharina.reiling@uni-konstanz.de

Prof. Dr. *Angela Schwerdtfeger*, Georg-August-Universität Göttingen, Lehrstuhl für Öffentliches Recht, insb. Verwaltungsrecht, Platz der Göttinger Sieben 5, 37073 Göttingen  
lehrstuhl.schwerdtfeger@jura.uni-goettingen.de

D3-Z154

# BayVBl. 6/2022

## Bayerische Verwaltungsblätter

Zeitschrift für öffentliches Recht und öffentliche Verwaltung

### Herausgeber

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

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

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

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

### Redaktion

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

## Aus dem Inhalt

- 181 **Wiedmann** Verwaltungsgerichtlicher Eilrechtsschutz gegen Abschiebungen wegen unmittelbar bevorstehender Eheschließung
- 187 **Lang** Tagungsbericht zu den „Vierten Bayreuther Gesprächen zum Recht Bayerns in Deutschland und Europa“
- 190 **BVerfG** Ausweisungsinteresse; Bleibeinteresse; Wiederholungsgefahr; Indizwirkung eines Prognosegutachtens
- 193 **BayVGH** Zweckentfremdung von Wohnraum; Wohnungsvermietung während berufsbedingter Abwesenheitszeiten (Stewardess); nachträgliche Genehmigungsfähigkeit der Zweckentfremdung; Verhältnismäßigkeitsgrundsatz; wirtschaftliche Existenzgefährdung
- 202 **BVerwG** Kostenerstattung; örtliche Zuständigkeit; Träger der Jugendhilfe; Vollzeitpflege

# NVwZ

WU  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS  
D3-7135

# Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen  
Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Martin Burgi

Prof. Dr. Christian Calliess

Dr. Josef Christ

Prof. Dr. Klaus-Peter Dolde

Dr. Frank Fellenberg

Prof. Dr. Andreas Heusch

Prof. Dr. Thomas Mayen

Prof. Dr. Hubert Meyer

Prof. Dr. Janbernd Oebbecke

Prof. Dr. Joachim Scherer

Dr. Heribert Schmitz

Prof. Dr. Friedrich Schoch

Dr. Thomas Schröder

Prof. Dr. Rudolf Streinz

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

## Aus dem Inhalt

*P. Fischer*

Infrastruktur bei Protestcamps und der Schutzbereich  
der Versammlungsfreiheit

353

*Ch. Schäfer*

Der „kleine Spähangriff“ – Präventivpolizeilicher  
Bodycam-Einsatz

360

*J.-M. Drossel/F. Weber*

„2G+“ im Plenum des Bundestags – Eingriff auf  
Grundlage des Hausrechts?

365

*J. Niklas Henrich/F. Reimer*

Zurückhaltungsgebote für Öffentlichkeitsarbeit  
kommunaler Wahlbeamter

371

*H. Eibenstein/H. Greve*

„Corona-Spaziergänge“ und die Versammlungsfreiheit

377

*J. Bülte*

Die Risiken des Risikobasierten Ansatzes

378

*U. Battis/K. J. Grigoleit/T. Hebeler*

Entwicklung des Beamtenrechts in den Jahren 2020  
und 2021

379

*K. Hage*

Die Rechtsprechung des EuGH zu Folgeanträgen –  
ein Zwischenbericht

391

*BVerfG*

Vorläufiger Rechtsschutz gegen ärztliche Untersuchung –  
Zurruhesetzungsverfahren (Anm. *M. Stuttmann*)

401

*BVerfG*

Unzumutbare Trennung von Familie durch Visum-  
verfahren (Anm. *B. Huber*)

406

*OVG Magdeburg*

Widerruf einer waffenrechtlichen Erlaubnis bei waffen-  
rechtlichen Eignungsbedenken (Anm. *S. M. Röseler*)

423



C.H. BECK

## 6/2022

15. März 2022

41. Jahrgang S. 353–432



2750202206



## Inhalt

Aufsätze	<i>Paula Fischer</i> Infrastruktur bei Protestcamps und der Schutzbereich der Versammlungsfreiheit	353	
	<i>Christian Schäfer</i> Der "kleine Spähangriff" – Zur Verfassungsmäßigkeit des präventiv-polizeilichen Einsatzes von Bodycams in Wohnungen	360	
	<i>Jan-Marcel Drossel/Ferdinand Weber</i> „2G+“ im Plenum des Bundestags – Eingriff auf Grundlage des Hausrechts?	365	
	<i>Jan Niklas Henrich/Franz Reimer</i> Zwischen Neutralität und Politizität – Zurückhaltungsgebote für die Öffentlichkeitsarbeit kommunaler Wahlbeamter	371	
Aufsätze Online	<i>Henrik Eibenstein/Holger Greve</i> „Corona-Spaziergänge“ und die Versammlungsfreiheit	377	
	<i>Jens Bülte</i> Die Risiken des Risikobasierten Ansatzes – Zu den Pflichten der FIU nach §§ 30, 32 GwG	378	
Berichte	<i>Ulrich Battis/Klaus Joachim Grigoleit/Timo Hebeler</i> Entwicklung des Beamtenrechts in den Jahren 2020 und 2021	379	
Kurze Beiträge	<i>Lars Dittrich</i> Wie aus Strom Geld wird – Zur rechtlichen Ausgestaltung der Vergütung von Strom aus Onshore-Windenergieanlagen	385	
	<i>Michael Frey/Antonia Kallina</i> Bauleitplanerische Zulässigkeit von Agri-PV-Forschungsanlagen nach § 35 I Nr. 4 und II BauGB	388	
Zur Rechtsprechung	<i>Klaus Hage</i> Die Rechtsprechung des EuGH zu Folgeanträgen – ein Zwischenbericht	391	
Buchbesprechungen	J.-P. Schneider/Ch. Theobald, <i>Recht der Energiewirtschaft</i> ( <i>Martin Maslaton</i> )	395	
	P. v. Feldmann/A. Möller, <i>Berliner Planungsrecht</i> ( <i>Patrick Heinemann</i> )	395	
Rechtsprechung			
EuGH	11. 11. 21 – C-315/20	Verbringung von Abfällen – Einstufung als Abfall	396

BVerfG	5. 12. 19 – 1 BvL 7/18	Ausschluss von der Ausübung des Richteramts – Vizepräsident Harbarth	398
BVerfG	14. 1. 22 – 2 BvR 1528/21	Vorläufiger Rechtsschutz gegen ärztliche Untersuchung – Zurrues Anm. <i>Martin Stuttmann</i>	401
BVerfG	17. 1. 22 – 1 BvR 2727/21	Unzulässige Verfassungsbeschwerde gegen Bay. Lobbyregistergesetz (Ls.)	406
BVerfG	9. 12. 21 – 2 BvR 1333/21	Unzumutbare Trennung von Familie durch Visumverfahren Anm. <i>Bertold Huber</i>	406
BVerwG	8. 12. 21 – 5 B 1/21	Rechtswegzuständigkeit – Entschädigung für ein überlanges Gerichtsverfahren	412
BVerwG	9. 11. 21 – 4 C 5/20	Bauplanungsrechtliche Zulässigkeit von Wohnungsbordell im Mischgebiet	416
BVerwG	21. 12. 21 – 9 B 6/21	Gebühren für Polizeieinsatz bei „Hochrisiko-Fußballspiel“	418
BVerwG	29. 12. 21 – 3 AV 1/21	Vollstreckung eines Bußgeldbescheids – Rechtsweg bei Erinnerung	421
OVG Magdeburg	1. 12. 21 – 3 M 185/21	Widerruf einer waffenrechtlichen Erlaubnis bei Eignungsbedenken Anm. <i>Sandra Michelle Rösel</i>	423
OVG Koblenz	29. 6. 21 – 6 A 10169/21	Wiederaufgreifen eines Verfahrens gegen Gebührenbescheid	429
OVG Lüneburg	18. 10. 21 – 12 LB 110/19	Immissionschutzrechtlicher Vorbescheid für eine Windenergieanlage (Ls.)	432



## NVwZ aktuell

In eigener Sache, NVwZ-RR, NJW	VII
Rechtsprechung in Pressemitteilungen	VIII
Rechtsprechung in Leitsätzen, Kurz berichtet, EU-Nachrichten	X
Gesetzgebungsverfahren und Veranstaltungen	X

ISSN 0721-880X

### NVwZ – Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

**Schriftleitung und Verlagsredaktion:**  
Rechtsanwalt Professor Dr. Achim Schunder (verantwortlich für den Textteil) und Rechtsanwältin Dr. Christiane Prause.  
Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a.M., Postanschrift: Postfach 110241, 60037 Frankfurt a.M., Telefon: (069) 75 60 91-0, Telefax: (069) 75 60 91-49.  
E-Mail: NVwZ@beck-frankfurt.de, Internet: www.nvwz.de.

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

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

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

Redaktions- und Zitierrichtlinien des Verlags unter [zitierportal.beck.de](http://zitierportal.beck.de).

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München. Media-Beratung: Telefon (089) 3 81 89-687, Telefax (089) 3 81 89-589. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (089) 3 81

89-609, Telefax (089) 3 81 89-589, E-Mail: [anzeigen@beck.de](mailto:anzeigen@beck.de)  
Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Mehling*.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (089) 3 81 89-0, Telefax: (089) 3 81 89-3 98, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

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

**Bezugspreise 2022:** NVwZ ohne NVwZ-RR: jährlich € 371,- (inkl. MwSt.); **Vorzugspreis** für NJW-Bezieher: jährlich € 325,- (inkl. MwSt.); Einzelheft: NVwZ € 19,- (inkl. MwSt.); NVwZ mit NVwZ-RR: jährlich € 585,- (inkl. MwSt.); **Vorzugspreis** NJW-Bezieher jährlich € 515,- (inkl. MwSt.); Einzelheft NVwZ m. RR € 29,- (inkl. MwSt.). Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

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

Verandkosten jeweils zuzüglich.

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

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

Abbestellungen müssen 6 Wochen vor Jahresschluss erfolgen.

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

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

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



D3-7313

# der gemein haushalt

## 3 Fachzeitschrift

### 2022

#### 123. Jahrgang

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

## Inhalt

### Aufsätze

**Dr. Thilo Sekol, MBA**

Löhnen sich Gewerbegebiete für Kommunen? Ein kritisches Resümee am Beispiel von Baden-Württemberg ..... 49

**Matthias Vöcking, Assessor, Philippsthal**

Sozialschutzvermittelnde Stellenbildung mit Mitteln in Höhe der Schlüsselzuweisung aus dem Zentralitätsansatz des GFG NRW ..... 53

**Hendrik Burghaus, MBA, Leiter des Rechnungsprüfungsamtes bei der Kreisverwaltung Siegen-Wittgenstein**

Spezielle Regelungen im öffentlichen Rechnungswesen und deren Auswirkung ..... 63

**Dr. Martin Schelberg, Sachgebietsleiter im Regierungspräsidium Stuttgart und Lehrbeauftragter an der Hochschule Ludwigsburg**

Kommunale Finanzen in der Corona-Pandemie in Baden-Württemberg (Teil II) ..... 66

**Aus der Rechtsprechung** ..... 70

# RdE Recht der Energiewirtschaft

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

## Herausgeber:

Prof. Dr. Jürgen F. Baur  
Prof. Dr. Matthias Schmidt-Preuß  
Markus Moraing (Schriftleitung)

## Wissenschaftlicher Beirat

Dr. Achim-Rüdiger Börner  
Prof. Dr. Joachim Bornkamm  
Prof. Dr. Ulrich Büdenbender  
Prof. Dr. Martin Burgi  
Prof. Dr. Thomas v. Danwitz  
Dr. Ludger Diestelmeier  
Peter Franke  
Andrees Gentzsch  
Helmut Herdt  
Prof. Dr. Jörg Gundel  
Dr. Walter Hohlefelder  
Johannes Kindler  
Dr. Wolfgang Kirchhoff  
Prof. Dr. Michael Kloepfer  
Dr. Oliver Koch  
Prof. Dr. Torsten Körber  
Dr. Bernd Kunth  
Wiegand Laubenstein  
Prof. Dr. Markus Ludwigs  
Prof. Dr. Kurt Markert  
Dr. Andreas Metzenthin  
Prof. Dr. Jochen Mohr  
Andreas Mundt  
Birgit Ortlieb  
Prof. Dr. Johann-Christian Pielow  
Dr. Kai Uwe Pritzsche  
Andreas Röhling  
Prof. Dr. Dr. Dres.h.c. Franz J. Säcker  
Prof. Dr. Dr. Peter Salje  
Michaela Schmidt-Schlaeger  
Dr. Boris Scholtka  
Prof. Dr. Stefan Simon  
Prof. Dr. Dres.h.c. Klaus Stern  
Prof. Dr. Hartmut Weyer



---

**Prof. Dr. Matthias Schmidt-Preuß**  
Peter Franke – Wege und Begegnungen

---

**Prof. Dr. Ulrich Büdenbender**

Die Regulierung von Wasserstoffnetzen nach der EnWG-Novelle 2021

---

**BGH**

Urt. v. 12.10.2021 – EnZR 43/20

Zur organisatorischen Trennung im Konzessionsverfahren  
(Stadt Bargteheide)

---

**BGH**

Beschl. v. 26.10.2021 – EnVR 17/20

Zur Xgen Gas-Festlegung der BNetzA und zur Anwendbarkeit der ARegV  
(Genereller sektoraler Produktivitätsfaktor II)

---

**BGH**

Beschl. v. 09.11.2021 – EnVR 36/20

Zur Übergangsregelung für Investitionsmaßnahmen eines ÜNB  
(Genehmigung der Investitionsmaßnahme)

---

**OLG Düsseldorf**

Beschl. v. 06.10.2021 – VI-3 Kart 749/19 (V)

Zur Regressionsfunktion zur Ermittlung des netzbetreiberindividuellen  
Referenzwertes

---

**KG Berlin**

Urt. v. 12.07.2021 – 2 U 48/18.EnWG

Zum Stromdiebstahl im Falle eines all-inclusive-Stromlieferungsvertrags

---

**OVG NRW**

Beschl. v. 01.12.2021 – 8 B 1541/21.AK

Zur Neuplanung von Konzentrationszonen für die Nutzung der Windenergie

**3** März 2022

Seiten 101–152 · ISSN0944-128X

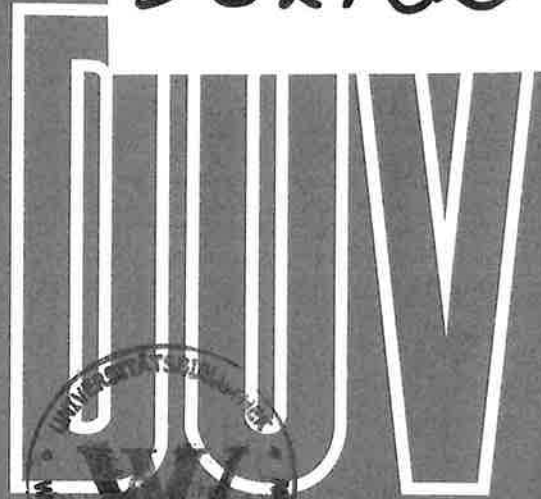
---

**Carl Heymanns Verlag**

D3-Z132

# Die Öffentliche Verwaltung

Zeitschrift für öffentliches Recht  
und Verwaltungswissenschaft



75. Jahrgang März 2022  
Heft 6 Seiten 225–260

www.doev.de  
Kohlhammer

**6**

*Marten Breuer*, Coronapandemie  
und Staatshaftungsrecht

*Markus Hasl*, Betroffenheits-  
kollektive im Völkerrecht

*Fabian Bunschuh*,  
Die Betätigungsfreiheit von  
politischen Parteien

*Marcus Schnetter*, Das Bundes-  
verfassungsgericht als influencer?

Rechtsprechung in Leitsätzen

# Inhaltsverzeichnis

## Abhandlungen

- Marten Breuer*, Konstanz, Coronapandemie und Staatshaftungsrecht:  
eine Rechtsprechungsanalyse ..... 225
- Markus Hasl*, Tübingen, Betroffenheitskollektive im Völkerrecht  
– Zu einem neuen Partizipationskonzept im Recht der internationalen Organisationen..... 235
- Fabian Bunschuh*, Berlin, Die Betätigungsfreiheit von politischen Parteien  
– Die Einschränkung von Wahlkampfhandlungen ..... 244
- 

## Kleinerer Beitrag

- Marcus Schnetter*, Münster, Das Bundesverfassungsgericht als influencer? – Karlsruhe betritt  
Instagram – und verabschiedet sich wieder ..... 251
- 

## Leitsätze

### Gerichte der Europäischen Union

131. *EuGH*, Urteil vom 14.12.2021 – C-490/20 – V.M.A. – Anerkennung der Geburtsurkunde des Kindes eines  
gleichgeschlechtlichen Ehepaares ..... 254
132. *EuGH*, Urteil vom 16.12.2021 – C-274/20 – GN – Verbot des Fahrens mit ausländischem Kennzeichen nach  
60-tägigem Aufenthalt in einem anderen Mitgliedstaat ..... 255
133. *EuGH*, Urteil vom 21.12.2021 – C-497/20 – Randstad Italia SpA – Recht auf einen wirksamen Rechtsbehelf  
im Vergabeverfahren ..... 255

### Verfassungsgerichte

134. *BVerfG*, Beschluss vom 3.11.2021 – 1 BvL 1/19 – Zeitlich unbegrenzte Erhebung von Erschließungsbeiträgen..... 255

### Verwaltungsgerichtsbarkeit

#### Abgabenrecht

135. *HambOVG*, Urteil vom 20.10.2021 – 3 Bf 28/19 – Erhebung von Akteneinsichtsgebühren..... 255
136. *NdsOVG*, Urteil vom 17.11.2021 – 10 LB 260/20 – Heranziehung zu einem Deichunterhaltungsbeitrag ..... 255

#### Öffentliches Dienstrecht

137. *BVerwG*, Beschluss vom 12.8.2021 – 5 P 1.21 – Beachtlichkeit einer Zustimmungsverweigerung bei  
Eingruppierung ..... 256
138. *OVG Bln-Bbg*, Urteil vom 28.10.2021 – OVG 80 D 5/20 – Zur disziplinarrechtlichen Ahndung eines  
innerdienstlichen sexuellen Missbrauchs eines Schülers durch eine beamtete Lehrkraft ..... 256
139. *VGH BW*, Beschluss vom 8.11.2021 – 4 S 1431/21 – Abbruch eines Stellenbesetzungsverfahrens ..... 256

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

140. *OVG NRW*, Beschluss vom 8.9.2021 – 14 E 686/21 – Wiederaufnahme bestandskräftig abgeschlossener  
Verwaltungsverfahren betreffend die Anerkennung von Prüfungsleistungen ..... 256
141. *NdsOVG*, Urteil vom 24.11.2021 – 2 LB 127/21 – Konsekutiver Masterstudiengang; Langzeitstudiengebühren;  
Studienguthaben ..... 256



<b>Polizei- und Ordnungsrecht</b>	
142. <i>VGH BW</i> , Urteil vom 18.11.2021 – 1 S 803/19 – Feststellung der Rechtswidrigkeit polizeilicher Maßnahmen .....	256
<b>Wirtschafts- und Gewerberecht; Berufsrecht</b>	
143. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 25.11.2021 – 6 S 2239/21 – Bestandsspielhalle; Vertrauensschutz; Sicherung des Anspruchs auf Teilnahme an einem Auswahlverfahren .....	257
<b>Bau- und Planungsrecht</b>	
144. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 9.11.2021 – 4 C 1.20 – Vorkaufsrecht im Geltungsbereich einer Erhaltungssatzung .....	257
145. <i>NdsOVG</i> , NK-Urteil vom 8.9.2021 – 1 KN 150/19 – Zulässigkeit eines Sondergebiets „Holzmehlmühle“ .....	257
146. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 17.11.2021 – 1 ME 34/21 – Nachbaranfechtung; Brandschutz; Abstandsunterschreitung; Denkmalschutz .....	258
147. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 23.11.2021 – 1 LA 160/19 – Gegenstand des ergänzenden Verfahrens nach § 4 Abs. 1b UmwRG .....	258
148. <i>NdsOVG</i> , NK-Beschluss vom 30.11.2021 – 1 MN 125/21 – Veränderungssperre; Normenkontrollantragsbefugnis vor Erwerb des Eigentums am Vorhabengrundstück .....	258
<b>Ausländer- und Staatsangehörigkeitsrecht</b>	
149. <i>VGH BW</i> , Urteil vom 23.9.2021 – 11 S 1966/19 – Erteilung einer Aufenthaltserlaubnis aus humanitären Gründen .....	258
150. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 8.11.2021 – A 4 S 2850/21 – Dublin-Überstellungen nach Italien .....	258
<b>Sozialrecht</b>	
151. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 4.11.2021 – 12 S 3125/21 – Inobhutnahme wegen dringender Gefahr für das Wohl des Kindes .....	259
152. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 26.11.2021 – 10 ME 168/21 – Übernahme der Kosten für eine Web-Beschulung im Rahmen der Eingliederungshilfe .....	259
<b>Sonstiges Verwaltungsrecht</b>	
153. <i>VGH BW</i> , Urteil vom 2.11.2021 – 1 S 3252/20 – Beendigung des Feuerwehrdienstes .....	259
<b>Verwaltungsverfahrens-, -zustellungs- und -vollstreckungsrecht</b>	
154. <i>VGH BW</i> , Urteil vom 19.10.2021 – 1 S 2579/21 – Berechtigung aus einer vertraglichen Vereinbarung über ein Bestattungs- und unentgeltliches Ruherecht .....	259
<b>Gerichtsverfahrensrecht</b>	
155. <i>BVerwG</i> , Beschluss vom 12.10.2021 – 8 C 4.21 – Anforderungen an sichere Übermittlung einfach signierter Dokumente aus dem beA nach § 55 a Abs. 3 Satz 1 Alt. 2, Abs. 4 Nr. 2 VwGO .....	260
156. <i>BVerwG</i> , Beschluss vom 4.11.2021 – 6 AV 9.21 – Gericht der Hauptsache im Berufungszulassungsverfahren .....	260
157. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 1.11.2021 – 9 LA 11/20 – Umgehung gesetzlichen Vertretungszwangs .....	260
158. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 19.11.2021 – 10 OA 160/21 – Terminsgebühr für eine Mitwirkung an Besprechungen, die auf die Vermeidung oder Erledigung des Verfahrens gerichtet sind .....	260
159. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 24.11.2021 – 10 LA 174/21 – Sachverhaltsfeststellung und Anspruch auf rechtliches Gehör .....	260
160. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 25.11.2021 – 12 S 3232/20 – Wiedereinsetzung in den vorigen Stand; Wiedereinsetzungsfrist; Fristbeginn .....	260