

# SOZIALE SICHERHEIT

Ausgabe 4/2022 | 5,70 EUR

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

D3-7249



## Vorsorge im Fokus

Die gesetzliche Pensionsversicherung

### Hinterbliebenenleistungen

Trends und Perspektiven in einer Gesellschaft im Wandel

SEITE 164

### Medizinisches Leistungsprofil 2.0

Moderne, individualisierte, teilhabeorientierte medizinische Rehabilitation

SEITE 182



Dachverband der  
österreichischen  
Sozialversicherungen



Welchen entscheidenden Beitrag die Gesundheits- und Krankenpflege zum Rehabilitationserfolg leisten kann, lesen Sie auf Seite 188.



## Inhalt

### Aktuelles

- 158 Impressum
- 160 Eigene Einrichtungen
- 162 Neues aus der Sozialversicherung

### Fachbeiträge

- 164 Witwen- und Witwerpensionen – wie sollten diese im 21. Jahrhundert ausgestaltet sein?
- 173 KFA WIEN: 100 Jahre und kein bisschen alt
- 174 Pensionsanpassung in Österreich – auf halbem Weg zur Einheitspension
- 182 Medizinisches Leistungsprofil 2.0 und PV RehaLeistungsPortfolio®
- 188 Pflege in der Rehabilitation – Handlungsfelder und Perspektiven
- 193 Ausgewählte Änderungen des Epidemiegesetzes 1950 seit COVID-19

### SV-Europa

- 198 Neues aus Brüssel

### Health System Watch

- 202 Maßnahmen zur Teilnahmeerhöhung am Disease Management Programm „Therapie Aktiv“

## Liebe Leserinnen, liebe Leser!



Heute begrüße ich Sie als neuer Chefredakteur unserer Fachzeitschrift „Soziale Sicherheit“. Mitte dieses Jahres habe ich die Chance bekommen, die Soziale Sicherheit in die Zukunft zu führen. An der gewohnt ausgezeichneten Qualität unserer wissenschaftlichen Fachzeitung wird sich auch weiterhin nichts ändern, wir wollen in einigen Bereichen noch besser werden. Garant dafür ist unser kompetentes Redak-

tionsteam mit hochkarätigen Autorinnen und Autoren, die mit interessanten und lesenswerten Beiträgen auch diese Ausgabe, mit dem Schwerpunkt Pensionsversicherung, zu einer anregenden Lektüre machen.

In einem hochinteressanten Beitrag widmet sich Dr. Verena Zwiniger (PVA) dem Thema Hinterbliebenenleistungen unter dem Gesichtspunkt sozioökonomischer Trends. Ein finanzpolitisch wichtiger Aspekt, wenden OECD-Länder im Durchschnitt doch 0,8 Prozent des Bruttoinlandsprodukts (BIP) dafür auf. Das ist durchaus bemerkenswert, denn vergleichsweise gehen in den OECD-Ländern etwa 0,6 Prozent des BIP in Leistungen bei Arbeitslosigkeit.

Außerdem lesen Sie in dieser Ausgabe einen Artikel von Dr. Daniela Schön (PVA) zu Änderungen des Epidemiegesetzes und eine Abhandlung des Autorinnenteams Mag. Gabriele Gschwandtner, Birgit Freitag, BScN und Mag. Beate Heiß (PVA) über die Leistungen der Pflege als wesentliches Element im Alltag der medizinischen Rehabilitation.

Mag. Wilhelm Hanisch und Moritz Ibesich, LL.M., nehmen in ihrem lesenswerten Beitrag die langjährige Praxis der Anpassungen im österreichischen PV-System, auch im Hinblick auf aktuelle Inflationsraten und drohende Wohlstandsverluste, kritisch unter die Lupe.

Im Namen des gesamten Teams der Sozialen Sicherheit wünsche ich Ihnen vergnügliche Lesestunden mit dieser Winter-Ausgabe und schon heute ein besinnliches Weihnachtsfest 2022, sowie einen geruhsamen Jahreswechsel. Wir freuen uns, wenn wir Sie – sehr geschätzte Leserinnen und Leser – auch 2023 zu unseren Abonnent\*innen zählen dürfen!

### Mag. Wolfgang Beigl

Selbstverwaltung, Grundsatz, Koordinierung und Wissenschaftskooperation  
Chefredakteur Soziale Sicherheit



Dachverband der österreichischen Sozialversicherungen



Schriftleitung **Stefan Köck**

Redaktion **Helwig Aubauer, Susanne Auer-Mayer, Elisabeth Brameshuber,  
Wolfgang Brodil, Rolf Gleißner, Klaus Kapuy,  
Christoph Kietzibl, Thomas Neumann**

Wissenschaftliches Lektorat **Theodor Tomandl**

November 2022

# 06

277 – 320

## Beiträge

Rechtsprobleme langfristiger Vergütungszusagen *Thomas Pfalz* ➔ 280

Die 4-Tage-Woche *Florian Mosing* ➔ 288

Die unselbstständige Erwerbstätigkeit durch drittstaatsangehörige  
Grenzgänger *Jasmin Ziegelbecker* ➔ 294

## Rechtsprechung kommentiert

Schüler-Unfallversicherung: Kein Schutz bei Aufnahmeprüfungen?  
*Rudolf Müller* ➔ 304

Angeordneter Urlaubsverbrauch in Pandemie *Reinhard Resch* ➔ 310

Rechnungslegung bei Diensterfindungsvergütung  
*Christian Kollau* ➔ 314

## Aktuelles

Neuerungen im Arbeits- und Sozialrecht ab 1. 1. 2023  
*Nina Haas und Ingomar Stupar* ➔ 318

→ Editorial .....	277
<b>Problemlöser</b>	
<i>Von Stefan Köck</i>	

## Beiträge

→ Rechtsprobleme langfristiger Vergütungszusagen .....	280
Ausgehend vom Aktien- und Bankenaufsichtsrecht kommen in der Praxis vermehrt langfristige Vergütungszusagen (Long Term Incentive Plans – LTIP) zum Einsatz. Der Beitrag erörtert dazu ausgewählte Rechtsfragen.	
<i>Von Thomas Pfalz</i>	
→ Die 4-Tage-Woche .....	288
Aufgrund der derzeitigen Popularität der 4-Tage-Woche befasst sich der folgende Beitrag mit den diesbezüglichen Rechtsgrundlagen und geht der Frage nach, ob Handlungsbedarf für den Gesetzgeber besteht.	
<i>Von Florian Mosing</i>	
→ Die unselbstständige Erwerbstätigkeit durch drittstaatsangehörige Grenzgänger .....	294
<b>Ausländerbeschäftigungs- und aufenthaltsrechtliche Aspekte</b>	
Grenzgänger arbeiten in einem anderen Staat, als sie leben. Für sie gelten in vielen Rechtsbereichen besondere Regelungen. Im Zusammenhang mit drittstaatsangehörigen Grenzgängern, die in Österreich einer unselbstständigen Erwerbstätigkeit nachgehen wollen, sind insbesondere auch die ausländerbeschäftigungs- und aufenthaltsrechtlichen Aspekte von zentraler Relevanz, welche in diesem Beitrag dargestellt werden.	
<i>Von Jasmin Ziegelbecker</i>	

## ZAS-Judikaturübersicht

→ ZAS-Judikatur 2022/73–92 .....	299
----------------------------------	-----

## Rechtsprechung

→ Schüler-Unfallversicherung: Kein Schutz bei Aufnahmeprüfungen? .....	304
OGH 21. 2. 2022, 1 Ob 240/21 g	
<i>Mit Kommentar von Rudolf Müller</i>	
→ Angeordneter Urlaubsverbrauch in Pandemie .....	310
OGH 24. 3. 2022, 9 ObA 149/21 h	
<i>Mit Kommentar von Reinhard Resch</i>	
→ Rechnungslegung bei Dienstfindungsvergütung .....	314
OGH 22. 2. 2022, 8 ObA 9/22i	
<i>Mit Kommentar von Christian Kollau</i>	

## Aktuelles

- Neuerungen im Arbeits- und Sozialrecht ab 1. 1. 2023 ..... 318  
 Von Nina Haas und Ingomar Stupar

## Standards

- Impressum ..... 277  
 → Veranstaltungen & Seminare ..... 320



LEHRGANG  
**Arbeitsrecht**  
**2023**

Zum Arbeitsrechtsprofi – in 6 Tagen!  
**Lehrgangsleitung**  
 ao. Univ.-Prof. Dr. **Martin Gruber-Risak**

**1. – 2. MÄRZ, 12. – 13. APRIL UND**  
**10. – 11. MAI 2023**

**25hours Hotel beim MuseumsQuartier**  
 Wien

[manz.at/rechtsakademie](http://manz.at/rechtsakademie)

**SORGLOS  
 BUCHEN!\***

[manz.at/  
 rechtsakademie](http://manz.at/rechtsakademie)

\*Sollten die Corona-Maßnahmen eine Teilnahme verbotener oder Sie kurzfristig verhindert sein, können Sie selbstverständlich jederzeit kostenfrei Stornieren!

# VERGABERE

D3-Z127

RECHT UND PRAXIS DER ÖFFENTLICHEN AUFTRAGSVERGABE



Oktober 2022 / Heft 5, Seiten 257–320 (22. Jahrgang)

## Kurznachrichten

### Aufsätze

- 263 Vergaberecht und Informationsfreiheit  
(Maximilian Kallinger)

### Judikatur

- 273 Antragslegitimation zur Geltendmachung von Mängeln im Angebot der präsumtiven Zuschlagsempfängerin
- 280 Das Verhandlungsverfahren ohne vorherige Bekanntmachung – ein Verfahren mit Ausnahmecharakter
- 285 Keine Antragslegitimation zur Bekämpfung der Zuschlagsentscheidung bei einer Möglichkeit zur Teilnahme am Vergabeverfahren
- 290 Strengere Eignungsanforderungen als in der Richtlinie
- 296 Zur Inanspruchnahme der Mittel Dritter
- 299 In-House nur so lange die Voraussetzungen vorliegen
- 305 Verhandlungsverfahren ohne vorherige Bekanntmachung zur Fortsetzung eines gescheiterten offenen Verfahrens
- 311 Zur Angemessenheit des Ausschlusses

Herausgeber: Michael Breitenfeld, Stephan Heid

# INHALT

---

## EDITORIAL

257 Welche Gebühren gebühren?

## KURZNACHRICHTEN

261 Überblick über Ereignisse und Entwicklungen der letzten Wochen im Vergabegeschehen

## AUFSÄTZE

263 Vergaberecht und Informationsfreiheit  
Maximilian Kallinger

## JUDIKATUR

### BVwG

273 Antragslegitimation zur Geltendmachung von Mängeln im Angebot der präsumtiven Zuschlagsempfängerin  
BVwG 25. 5. 2022, W187 2254118-2 (Sebastian Feuchtmüller / Gabriel Kielbasa)

### LVwG

280 Das Verhandlungsverfahren ohne vorherige Bekanntmachung – ein Verfahren mit Ausnahmecharakter  
LVwG Burgenland 23. 5. 2022, S VFS/13/2022.001/011 (Gregor Saxinger)

### EuGH

- 285 Keine Antragslegitimation zur Bekämpfung der Zuschlagsentscheidung bei einer Möglichkeit zur Teilnahme am Vergabeverfahren  
EuG 26. 1. 2022, T-849/19 (Hubert Reisner)
- 290 Strengere Eignungsanforderungen als in der Richtlinie  
EuGH 31. 3. 2022, C-195/21 (Hubert Reisner)
- 296 Zur Inanspruchnahme der Mittel Dritter  
EuGH 28. 4. 2022, C-642/20 (Hubert Reisner)
- 299 In-House nur so lange die Voraussetzungen vorliegen  
EuGH 12. 5. 2022, C-719/20 (Hubert Reisner)
- 305 Verhandlungsverfahren ohne vorherige Bekanntmachung zur Fortsetzung eines gescheiterten offenen Verfahrens  
EuGH 16. 6. 2022, C-376/21 (Hubert Reisner)
- 311 Zur Angemessenheit des Ausschlusses  
EuG 29. 6. 2022, T 609/20 (Manfred Essletzichler / Ingrid Makarius)

LEITSATZSAMMLUNG (RPA-Slg-Int 2022/7–9; RPA-Slg 2022/15–18)

## SERVICE-TEIL

- 319 Herausgeber / Schriftleiter / Herausgeber-Beirat
- 320 Autoren
- U3 Impressum

Zitierbeispiele: *Casati*, RPA 2020, Seite; RPA-Slg 2020/2, Seite; RPA-Slg-Int 2020/2, Seite

11/2022

S. 521–572, ART.-NR. 251–271

November 2022

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z137

# ZFR

ZEITSCHRIFT FÜR FINANZMARKTRECHT

Herausgeber: Olaf Riss, Martin Winner,  
Rainer Wolfbauer

## EDITORIAL

» Lauwarmer Kaffee?

## BEITRÄGE

- » **Mona Philomena Ladler:** Meilensteine der Banken- und Kapitalmarktunion: Re-Regulierung ohne Ordnungsprinzipien?
- » **Bibiane Kaufmann:** Europaweite Harmonisierung durch die Crowdfunding-Verordnung? Österreich und Deutschland im Vergleich

## JUDIKATUR

- » **VfGH:** Mittelbares Halten von Stimmrechten über einen Spezialfonds: Ablehnung von Beschwerden
- » **VwGH:** Beschwerdeberechtigung von Zurechnungspersonen im Verfahren gegen den Verband?  
Unzureichende Frequenzen der PEP-Prüfung durch eine Bank: Zurückweisung der Revision
- » **OGH:** Keine Amtshaftungsansprüche des Bankkunden wegen fehlerhafter Bankaufsicht
- » **BVwG:** Verhängung einer Zwangsstrafe infolge unerlaubten Erbringens von Wertpapierdienstleistungen



**EDITORIAL** Lauwarmer Kaffee?

521

Ein Urteil des OLG Wien zur Haftung des ehemaligen Vorstandsvorsitzenden einer mittlerweile insolventen Bank hat neulich für Aufsehen gesorgt. Die Herausgeber der ZFR gelangen zum Ergebnis, dass diese Entscheidung allenfalls „lauwarmer Kaffee“ ist.

**BEITRÄGE****Mona Philomena Ladler: Meilensteine der Banken- und Kapitalmarktunion: Re-Regulierung ohne Ordnungsprinzipien?** 524

Der Finanzsektor ist mit einer neuen Regulierungswelle konfrontiert. Der Beitrag unternimmt eine kritische Würdigung der (geplanten) Maßnahmen, die ein Gesamtkonzept vermissen lassen.

**Bibiane Kaufmann: Europaweite Harmonisierung durch die Crowdfunding-Verordnung? Österreich und Deutschland im Vergleich** 531

Ein Vergleich der Rechtslage in Österreich und Deutschland nach Umsetzung der Crowdfunding-Verordnung lässt vor allem abseits der Verordnung eine unübersichtliche Regulierungslandschaft in Europäischen Staaten erkennen, die parallel weiterhin gilt. Unterschiedliche Plattform-Modelle und anwendbares Recht fächern sich weiter auf – zur Herausforderung für Anbieter und Anleger.

**JUDIKATUR****EuGH**

Zum Tragen der Prozesskosten bei außergerichtlicher Erfüllung von Ansprüchen aus einem missbräuchlichen Kreditvertrag 536

**VfGH**

Verlangen zur Vorlage von Kundendaten: Keine Verletzung des Grundrechts auf Datenschutz (Anm R. Wolfbauer) 538

Mittelbares Halten von Stimmrechten über einen Spezialfonds: Ablehnung von Beschwerden (Anm R. Wolfbauer) 539

**VwGH**

Zur Beschwerdeberechtigung von Zurechnungspersonen im Verfahren gegen den Verband (Anm R. Wolfbauer) 540

Unzureichende Frequenzen der PEP-Prüfung durch eine Bank: Zurückweisung der Revision (Anm R. Wolfbauer) 542

**OGH****»ANLEGERRECHT**

Abschluss eines „Plain Vanilla (Zins-)Swap“ der Gemeinde nur mit aufsichtsbehördlicher Genehmigung (Anm G. Graf) 545

Keine Amtshaftungsansprüche des Bankkunden wegen fehlerhafter Bankaufsicht 550

**»BANKRECHT**

Unzulässige Klauseln im Leasinggeschäft 553

Unzulässigkeit von Kreditkarten-AGB 554



## »VERSICHERUNGSRECHT

Wirtschaftlicher Zusammenhang bei Serienschadenklauseln im Versicherungsvertrag	556
---	-----

## BVwG

### »AUFSICHTSRECHT

Verhängung einer Zwangsstrafe infolge unerlaubten Erbringens von Wertpapierdienstleistungen	559
Marktmanipulation (unerlaubtes Crossing) durch einen Market Maker	561

## AKTUELLES (Rainer Wolfbauer)

Aktuelle Gesetzesvorhaben	565
Kommission erlässt delegierte Rechtsakte zur Crowdfunding-Verordnung	566
Anlage zur Pfandbrief-Meldeverordnung erschienen	568
Freistellung von Wertpapierfirmen von den Liquiditätsanforderungen: EBA-Leitlinien	569
FMA-Mindeststandards für die BWG-Compliance	570

## REZENSION

<b>R. Laurer/M. Schütz/A. Kammel/ T. Ratka</b> (Hrsg): BWG. Kommentierung des BWG sowie der CRR (Rainer Wolfbauer)	571
--	-----

# immolex

FACHZEITSCHRIFT FÜR WOHN- UND IMMOBILIENRECHT

Schwerpunkt

## Erwerberschutz im BTVG

- > „Sicherung der vereinbarten Rechtsstellung“ beim Erwerb von Wohnungseigentum
- > Dritter Doppelschlag gegen den Erwerberschutz im Wohnrecht
- > Der Baufortschrittsprüfer und seine Berechtigung

Mietrecht

**COVID-19 – finanzielle  
Notlage des Mieters**

Immobilienbesteuerung

**Steuerspartipps zum  
Jahresende 2022**

Forum Immobilientreuhänder

**Zur Verwalterhaftung  
gegenüber WEern**



IMMOLEX.MANZ.AT

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

MANZ

---

**369 EDITORIAL**

---

- 369 COVID-19 – finanzielle Notlage des Mieters kein Grund zur Mietzinsminderung**  
*Herbert Rainer*

---

**372 AKTUELLSTE LEITSÄTZE**

---

**Nr 78–86**

---

**374 SCHWERPUNKT  
ERWERBERSCHUTZ IM BTVG**

---

- 374 „Sicherung der vereinbarten Rechtsstellung“ (§ 7 Abs 5 BTVG) beim Erwerb von Wohnungseigentum**  
*Manuel C. Traxler/Stefan C. Bart*
- 378 Dritter Doppelschlag gegen den Erwerberschutz im Wohnrecht**  
*Helmut Böhm/Christian Prader*
- 381 Der Baufortschrittsprüfer und seine Berechtigung**  
*Thomas Mandl*

---

**385 MIETRECHT**

---

- 385 OGH 24. 3. 2022, 5 Ob 15/22 z**  
Vermietung an Ehegattin zwecks zukünftiger Eigennutzung  
*(Wolfgang Ruckenbauer)*

---

**386 WOHNUNGSEIGENTUMSRECHT**

---

- 386 OGH 3. 3. 2022, 5 Ob 25/22 w**  
Akontozahlungspflicht des Wohnungseigentümers  
*(Sigrid Räth)*

---

**387 LIEGENSCHAFTSRECHT**

---

- 387 OGH 25. 5. 2022, 8 Ob 52/22 p**  
Ausnahmen von der Unzulässigkeit der Eigentümerservitut  
*(Theresa Hauswurz)*
- 388 OGH 18. 5. 2022, 1 Ob 130/21 f**  
Eintritt des Liegenschaftserwerbers in Bestandverträge  
*(Christian Weinzinger)*
- 389 OGH 18. 5. 2022, 1 Ob 76/22 s**  
Abwehr eines Eingriffs ins Eigentum – Schikane?  
*(Daniel Richter)*
- 390 OGH 24. 8. 2022, 7 Ob 135/22 m**  
Zum Umfang der Leitungswasserschadensversicherung  
*(Bernadette Pichlkastner)*
- 393 OGH 25. 5. 2022, 7 Ob 78/22 d**  
Einschränkung einer Dienstbarkeit durch Freiheitsersitzung  
*(Alexander Klein)*

---

**395 BAUTRÄGERVERTRAGSRECHT**

---

- 395 OGH 24. 6. 2022, 8 Ob 26/21 p**  
Zur Insolvenzfestigkeit und zum Erlöschen der Sicherungspflicht beim grundbücherlichen Sicherungsmodell

---

**397 IMMOBILIENBESTEUERUNG**

---

- 397 Steuerspartipps zum Jahresende 2022**  
*Karin Fuhrmann/Gottfried Sulz*

- 399 BFG 30. 3. 2022, RV/5100981/2017**  
Hauptwohnsitzbefreiung nur Gebäude sowie Grund und Boden im Ausmaß von max 1000 m<sup>2</sup>  
*(Clemens Malainer/Andreas Staribacher)*

- 402 BFG 23. 5. 2022, RV/7100153/2021**  
Innerer Zusammenhang zwischen Erwerb des Grundstücks und Errichtung des Einfamilienhauses maßgeblich für GrESt  
*(Karin Fuhrmann)*

---

**404 FORUM IMMOBILIENTREUHÄNDER**

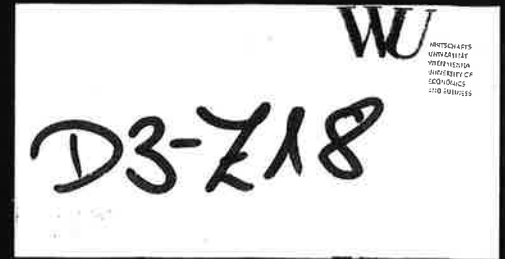
---

- 404 Zur Verwalterhaftung gegenüber Wohnungseigentümern**  
*Christoph Kothbauer*

---

**371 IMPRESSUM**

---



# ecolex

FACHZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTSRECHT

Schwerpunkt

## Einlagenrückgewähr

- > Rechtsprechung 2013 bis 2022
- > Debt Push Down

Flächenwidmung für  
Windräder

Guidance Letters

Zeitversäumnis von  
Laienrichtern

Vorteilhaftes UN-Kaufrecht

Neuerungen bei der  
Forschungsprämie

„Ökosoziale Kriterien“ im EAG



ECOLEX.MANZ.AT

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



845 EDITORIAL

**845 Glaublich? – glaub' ich nicht! Von Herzblättern und Inbetriebnahmefristen**  
*Thomas Rabl*

850 SCHWERPUNKT  
**EINLAGENRÜCKGEWÄHR**

**850 Unzulässige Einlagenrückgewähr im Spiegel der Rechtsprechung 2013 bis 2022**  
*Johannes Reich-Rohrwig/Sebastian Aschl*

**868 Debt Push Down bei der Akquisitionsfinanzierung, Verbot der Einlagenrückgewähr und Finanzierungsverbot**  
*Martin Karollus*

875 ZIVIL- UND UNTERNEHMENSRECHT

**875 Schadenersatzrechtliche Ansprüche des Käufers im internationalen Warenkauf**  
*Anton Fischer*

**879 OGH 9. 6. 2022, 5 Ob 191/21f**  
 Ab- und Zuschreibung von Grundstücken: Zur Mitübertragung einer Dienstbarkeit

**880 OGH 1. 6. 2022, 5 Ob 49/22z**  
 Verpflichtung zur Zahlung einer Maklerprovision durch Vorkaufsberechtigte (*Michael Pramberger/Julia Wiegele*)

**881 OGH 14. 7. 2022, 1 Ob 121/22h**  
 Keine Fälligkeit des Werklohns vor Informationserteilung nach § 27a KSchG bei unterbliebener Werkausführung

**881 OGH 29. 6. 2022, 8 Ob 36/21h**  
 Warnpflicht des Werkunternehmers bei sachkundigem Auftraggeber iZm Skontoabzügen

**881 OGH 27. 6. 2022, 2 Ob 4/22k**  
 Ersatz von Reparaturkosten bei Neuerrichtung eines beschädigten Gebäudes (*Daniel Gritsch*)

**882 OGH 25. 5. 2022, 5 Ob 52/22s**  
 Zur Überprüfung einer ausländischen Vollmacht durch das Grundbuchsgericht

**882 OGH 14. 7. 2022, 1 Ob 91/22x**  
 Keine Amtshaftung des Bundes in der Causa Commercialbank Mattersburg

**883 OGH 27. 6. 2022, 2 Ob 15/22b**  
 Zum Schriftformgebot bei Befristungsvereinbarungen

**884 OGH 19. 7. 2022, 5 Ob 118/22x**  
 Zu den Voraussetzungen zur Begründung von Zubehör-Wohnungseigentum

**884 OGH 19. 7. 2022, 5 Ob 79/22m**  
 Zu rechtsunwirksamen Vereinbarungen gem § 38 WEG 2002

**884 OGH 21. 6. 2022, 10 Ob 36/21y**  
 Zur Anwendung des HeizKG in Folge der Installation von Messvorrichtungen

**885 OGH 7. 7. 2022, 7 Ob 95/21b**  
 Rechtsschutzversicherung – Anzeigepflicht, Erfolgsaussichten und Forderungsabtretung (*Victoria Michler*)

**886 OGH 29. 6. 2022, 7 Ob 91/22s**  
 Rechtsschutzversicherung: Deckungsabgrenzungsausschluss kommt nicht zum Tragen („Diesel-Skandal“) (*Arlinda Berisha*)

888 DISPUTE RESOLUTION

**888 OGH 19. 7. 2022, 5 Ob 61/22i**  
 Eigene Rechtsmittelfrist des Nebenintervenienten infolge des Beitritts im Rechtsmittelverfahren?

**888 OGH 24. 3. 2022, 3 Ob 225/21s**  
 Zweifel an der Wirksamkeit der Zustellung

**889 OGH 2. 2. 2022, 6 Ob 213/21y**  
 Klagen betreffend Stimmrecht eines Gesellschafters in der Generalversammlung

**889 OGH 30. 5. 2022, 2 Ob 68/22x**  
 Kein erweiterter Geschäftsgeheimnisschutz im Verlassenschaftsverfahren (*Adolf Zemann*)

**891 EuGH 15. 9. 2022, C-18/21**  
 COVID-19-Fristunterbrechung im Europäischen Mahnverfahren

893 GESELLSCHAFTSRECHT

**893 OGH 14. 9. 2021, 6 Ob 26/21y**  
 Interessenwahrungspflicht des Rechtsanwalts im Zusammenhang mit verbotener Einlagenrückgewähr

**894 OGH 23. 6. 2021, 6 Ob 61/21w**  
 Haftung des Geschäftsführers für die Entgegennahme von Zahlungen, die gegen das Verbot der Einlagenrückgewähr verstoßen

**895 OGH 14. 9. 2021, 6 Ob 158/21k**  
 (Keine) Prüfpflicht der Bank

**895 OGH 14. 9. 2021, 6 Ob 71/21s**  
 Überlassung einer Geschäftschance als verbotene Einlagenrückgewähr (*Johannes Reich-Rohrwig*)

897 WETTBEWERBS- UND IMMATERIALGÜTERRECHT

**897 Guidance Letters im Dienst (nicht nur) des Grünen Kartellrechts**  
*Thomas Jaeger*

**901 OGH 22. 4. 2022, 4 Ob 47/22y**  
 Kein Handeln im geschäftlichen Verkehr der Republik bei Erfüllung gesetzlicher Verpflichtungen (*Michael Horak*)

**902 OGH 30. 6. 2022, 4 Ob 39/22x**  
 Ist HUGO PORTISCH (k)eine Marke? (*Dominik Hofmarcher*)

**903 OGH 30. 6. 2022, 4 Ob 97/22a**  
 Zur Rechnungslegung nach Markenrechtsverletzungen durch „AdWords“ (*Bernhard Tonninger*)

**904 OGH 12. 5. 2022, 16 Ok 1/22s**

Schadenersatzansprüche rechtfertigen Akteneinsicht nicht (immer) (*Anna Visontai*)

**907 ARBEITSRECHT**

**907 Zeitversäumnis von Geschworenen und Schöffen**

*Adalbert Spitzl*

**911 OGH 28. 7. 2022, 10 ObS 64/22t**

Schwerarbeitszeiten bei überschneidend ausgeübten Tätigkeiten (*Martin Lanner*)

**912 OGH 18. 7. 2022, 8 ObA 43/22i**

Abänderbarkeit einer Pensionskassenzusage (*Wolfgang Mazal*)

**912 OGH 31. 8. 2022, 9 ObA 90/22h**

Konkludentes „Verlangen“ zur Kündigungsanfechtung (*Wolfgang Mazal*)

**913 OGH 31. 8. 2022, 9 ObA 92/22b**

Väterkarenz: Ohne Bekanntgabe der Teilzeitbeschäftigung kein Kündigungsschutz (*Wolfgang Mazal*)

**913 OGH 30. 8. 2022, 8 ObA 33/22v**

Teilzeitdiskriminierung bei Berechnung der Direktpension (*Wolfgang Mazal*)

**915 STEUERRECHT**

**915 Neuerungen bei der Forschungsprämie durch das AbgÄG 2022**

*Jürgen Romstorfer*

**918 VwGH 29. 6. 2022, Ro 2021/16/0005**

VwGH zur Befreiung von der Mietvertragsgebühr für Wohnräume (*Erich Schaffer*)

**919 VwGH 8. 9. 2022, Ra 2021/15/0054**

Fruchtgenussvereinbarung ohne Gestaltungsmöglichkeiten (*Markus Knechtl*)

**921 BFG 23. 6. 2022, RV/5100334/2022**

Voraussetzungen für die Steuerfreiheit von Bonuszahlungen aufgrund der COVID-19-Krise (*Theres Neumüller*)

**924 ÖFFENTLICHES WIRTSCHAFTSRECHT**

**924 „Ökosoziale Kriterien“ im Recht der Förderung Erneuerbarer Energien – Teil II**

*Stefan Storr*

**928 Keine Flächenwidmung für Windräder?**

*Peter Bußjäger/Mathias Eller*

**931 Rechtsprechung des Verfassungsgerichtshofs**

*Daniela Bereiter/Hannah Graf/Erik Pinetz/Erich Schaffer/Franziska Tillian/Thomas Zinief*

**940 Neues aus Europa**

*Ulrike Giera/Maximilian Hautzenberg/Markus-Florian Rummel*

**942 EuGH Update – Öffentliches Wirtschaftsrecht**

*Agnes Balthasar-Wach/Cornelia Lanser*

**943 LVwG Wien 24. 8. 2022, VGW-021/035/4362/2022 ua**

Uber & Taxi: Zuschlag für Bestellung im Weg eines Kommunikationsdienstes ist fakultativ (*Andreas Sabadello*)

**849 IMPRESSUM**

4. Jahrgang / November 2022 / Nr. 6

# ZVers

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z341

Zeitschrift für Versicherungsrecht

Erwin Gisch | Michael Gruber | Felix Hörlsberger | Walter Kath | Martin Ramharter

## **Mihael Perman**

The Insurance Recovery and Resolution Directive

## **Felix Hörlsberger/Anna Martseva**

W&I-Versicherungen bei Unternehmenskaufverträgen

## **Rechtsprechung**

EuGH: Beschränkung der Direktklage für Zessionare

Fälligkeit und Verjährung von Versicherungsansprüchen

Versicherungsvermittlung; Haftpflichtversicherung

Kriminaltechnologische Gutachten

Rechtsschutzversicherung; Kfz-Kaskoversicherung

Anzeigepflicht; Feuerversicherung; Unfallversicherung

Nachforschungspflicht des Versicherungsmaklers

## **RSS-Empfehlungen**

Versicherungsmaklerprovisionen

Rechtsschutzversicherung

Feuerversicherung

Betriebsunterbrechungsversicherung



# Inhaltsverzeichnis

**ZVers**  
Impressum

Felix Hörlberger / Anna Martseva  
**W&I-Versicherungen bei Unternehmenskaufverträgen ..... 241**

Mihael Perman  
**The Insurance Recovery and Resolution Directive ..... 250**

Martin Ramharter  
**Rechtsprechung ..... 257**

Beschränkung der Direktklage für Zessionare (EuGH 21. 10. 2021, Rs C-393/20, *T. B. und D.*, mit Anmerkung von *Florian Heindler*)

Fälligkeit und Verjährung von Versicherungsansprüchen bei endgültiger Deckungsablehnung (OGH 25. 5. 2022, 7 Ob 71/22z)

Vorvertragliche Anzeigepflicht (OGH 25. 5. 2022, 7 Ob 25/22k)

Kfz-Kaskoversicherung (OGH 25. 5. 2022, 7 Ob 42/22k)

Feuerversicherung (OGH 25. 5. 2022, 7 Ob 21/22x)

Haftpflichtversicherung (OGH 25. 5. 2022, 7 Ob 198/21z)

Berufshaftpflichtversicherung (OGH 25. 5. 2022, 7 Ob 20/22z, mit Hinweis)

Rechtsschutzversicherung (OGH 25. 5. 2022, 7 Ob 86/22f)

Versicherungsvermittlung (OGH 25. 5. 2022, 7 Ob 49/22i)

Keine analoge Anwendung des Auskunfts- und Einsichtsrechts gemäß § 11c Abs 2 VersVG auf kriminaltechnologische Gutachten (OGH 29. 6. 2022, 7 Ob 72/22x)

Anzeige des Versicherungsfalles (OGH 29. 6. 2022, 7 Ob 52/22f)

Feuerversicherung (OGH 29. 6. 2022, 7 Ob 32/22i)

Rechtsschutzversicherung (OGH 29. 6. 2022, 7 Ob 64/22w, mit Hinweis)

Rechtsschutzversicherung (OGH 29. 6. 2022, 7 Ob 50/22m)

Unfallversicherung (OGH 29. 6. 2022, 7 Ob 92/22p)

Unfallversicherung (OGH 29. 6. 2022, 7 Ob 76/22k)

Nachforschungspflicht des Versicherungsmaklers (OGH 29. 6. 2022, 7 Ob 74/22s)

Erwin Gisch  
**RSS-Empfehlungen ..... 286**

Versicherungsmaklerprovisionen (RSS-E 32/22)

Rechtsschutzversicherung: Zusammenführung mehrerer Ansprüche zu einem einzigen Versicherungsfall (RSS-E 34/22)

Feuerversicherung: Schadensfallkündigung (RSS-E 36/22)

Rechtsschutzversicherung: Rückforderung von ORF-Programmentgelten (RSS-E 37/22)

Betriebsunterbrechungsversicherung für freiberuflich Tätige (RSS-E 38/22)

## Herausgeber:

Prof. Mag. Erwin Gisch, MBA;  
Univ.-Prof. Dr. Michael Gruber;  
MMag. Dr. Felix Hörlberger;  
Mag. Dr. Walter Kath;  
MMag. Dr. Martin Ramharter.

## Redakteurin:

Mag. Dr. Julia Leitner-Baier.

## Medieninhaber und Medienunternehmen:

Linde Verlag Ges.m.b.H., 1210 Wien,  
Scheydgasse 24.  
Telefon: 01/24 630 Serie.  
Telefax: 01/24 630-723.  
E-Mail: office@lindeverlag.at.  
Internet: <http://www.lindeverlag.at>.  
DVR 0002356; Rechtsform der Gesellschaft:  
Ges.m.b.H.; Sitz: Wien.  
Firmenbuchnummer: 102235x.  
Firmenbuchgericht: Handelsgericht Wien,  
ARA-Lizenz-Nr. 3991; ATU 14910701.  
Gesellschafter: Anna Jentzsch (35 %) und  
Jentzsch Holding GmbH (65 %).  
Geschäftsführung: Mag. Klaus Kornherr und  
Benjamin Jentzsch.

## Erscheinungsweise und Bezugspreise:

Periodisches Medienwerk: ZVers – Zeitschrift für Versicherungsrecht.

Grundlegende Richtung: Fachinformation zum Versicherungsrecht inklusive steuerlicher und ökonomischer Aspekte.

Erscheint sechsmal jährlich.

Jahresabonnement 2022 (6 Hefte) zum Preis von EUR 213,- (Print) bzw. EUR 241,- (Print & Digital) – jeweils inkl. MwSt., exkl. Versandkosten. Einzelheft 2022: EUR 54,10 (inkl. MwSt., exkl. Versandkosten).

Abbestellungen sind nur zum Ende eines Jahrgangs möglich und müssen bis spätestens 30. November schriftlich erfolgen. Unterbleibt die Abbestellung, so läuft das Abonnement automatisch ein Jahr und zu den jeweils gültigen Konditionen weiter. Preisänderungen und Irrtum vorbehalten.

Nachdruck – auch auszugsweise – ist nur mit ausdrücklicher Bewilligung des Verlags gestattet. Es wird darauf verwiesen, dass alle Angaben in dieser Fachzeitschrift trotz sorgfältiger Bearbeitung ohne Gewähr erfolgen und eine Haftung des Verlages, der Redaktion oder der Autoren ausgeschlossen ist.

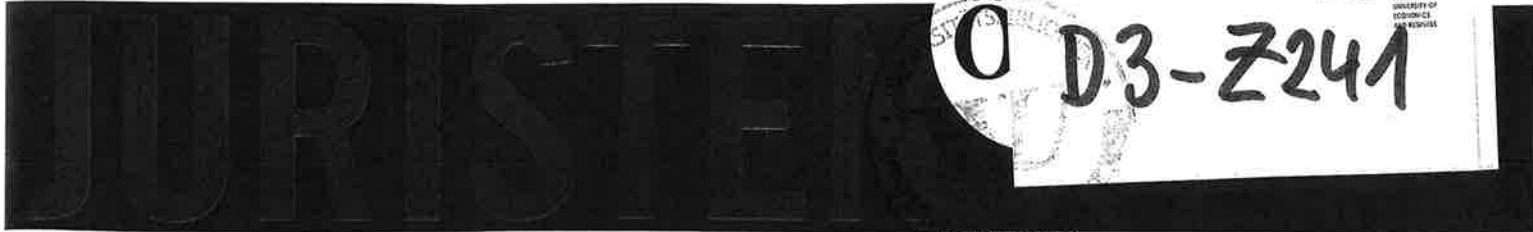
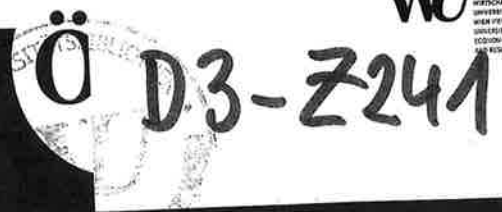
Für Publikationen in den Fachzeitschriften des Linde Verlags gelten die AGB für Autorinnen und Autoren ([abrufbar unter https://www.lindeverlag.at/agb](https://www.lindeverlag.at/agb)) sowie die Datenschutzerklärung ([abrufbar unter https://www.lindeverlag.at/datenschutz](https://www.lindeverlag.at/datenschutz)).

## Anzeigenverkauf und -beratung:

Gabriele Hladik, Tel.: 01/24 630-719;  
E-Mail: [gabriele.hladik@lindeverlag.at](mailto:gabriele.hladik@lindeverlag.at).  
Sonja Grobauer, Tel.: 0664/787 333 76  
E-Mail: [sonja.grobauer@lindeverlag.at](mailto:sonja.grobauer@lindeverlag.at)  
ISSN: 2617-801X

## Hersteller:

Druckerei Hans Jentzsch & Co. Gesellschaft  
m.b.H., 1210 Wien, Scheydgasse 31.  
Telefon: 01/278 42 16-0.  
E-Mail: [office@jentzsch.at](mailto:office@jentzsch.at).  
Internet: [www.jentzsch.at](http://www.jentzsch.at).



*Chefredakteur* Gerhard Hopf

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

*Evidenzblatt* Christoph Brenn, Richard Hargassner, Herbert Painsi,  
Eckart Ratz, Martina Weixelbraun-Mohr, Jörg Ziegelbauer

*Anmerkungen* Andreas Konecny, Martin Spitzer

November 2022

22

1121 – 1168

Aktuelles

Die Krise mit dem Krisensicherheitsgesetz ↻ 1121

Beiträge

**Die Veröffentlichungspflicht  
von Informationen der  
Verwaltungsorgane** Georg Miernicki ↻ 1132

Vertragsfreiheit, Richtigkeitsgewähr des Vertragsmechanismus  
und Inhaltskontrolle Armin Pabel ↻ 1125

Dogmatik der Notwehrprovokation Siegmund Lengauer ↻ 1140

Evidenzblatt

Verweigerte Zustimmung zur Kurzarbeit –  
kein Verstoß gegen die Treuepflicht ↻ 1145

Internationale Zuständigkeit für Scheidungen Thomas Garber ↻ 1152

Unaufmerksame Richter ↻ 1159

ÖJZ aktuell ..... 1121

## Beiträge

→ Vertragsfreiheit, Richtigkeitsgewähr des Vertragsmechanismus und  
Inhaltskontrolle ..... 1125

### Ein Beitrag zur Theorie der Richtigkeitsgewähr

Der Beitrag zeigt mithilfe der Theorie der Richtigkeitsgewähr auf, dass das Verständnis der hierzulande hM, wonach die AGB-Inhaltskontrolle eine typisierte Ausprägung der Sittenwidrigkeitskontrolle darstelle, auf einem Irrtum beruht. Wie nämlich in der deutschen Rechtswissenschaft seit langem anerkannt ist, handelt es sich beim generellen Versagen der Richtigkeitsgewähr in einem abgrenzbaren Bereich um eine spezifische Problemstellung, die sich vom Versagen des Vertragsmechanismus im Einzelfall unterscheidet.

Von *Armin Pabel*

→ Die Veröffentlichungspflicht von Informationen der Verwaltungsorgane ..... 1132

Mit 1. 1. 2023 tritt eine neu eingeführte Veröffentlichungspflicht von Dokumenten der Verwaltung in Kraft. Dieser Beitrag untersucht die Auswirkungen.

Von *Georg Miernicki*

→ Dogmatik der Notwehrprovokation ..... 1140

Viele gehen davon aus, dass zumindest eine absichtliche Manipulation der Notwehrsituation zur Einschränkung oder sogar Versagung des Notwehrrechts führen muss. Die Annahme, dass ein provozierendes Vorverhalten eine Beschränkung der Rechtfertigung begründen kann, ist jedoch problematisch. Die Notwehrprovokation wirft sowohl theoretische als auch rechtsstaatliche Fragen auf, deren Beantwortung nicht nur von strafrechtlichem Interesse ist. Sie bedeutet aber auch eine dogmatische Herausforderung: Üblicherweise stehen hinsichtlich der Notwehr die Verhaltensweisen Angriff und Verteidigung im Mittelpunkt. Unter der Annahme, dass sich eine Notwehrprovokation auf die Beurteilung auswirken kann, muss auch das Vorverhalten berücksichtigt werden. Fraglich ist dann, was überhaupt als eine Notwehrprovokation gelten kann. Der Beitrag bestimmt das provozierende Vorverhalten näher.

Von *Siegmar Lengauer*

## Evidenzblatt

→ Arbeitsrecht ..... 1145

OGH 25. 5. 2022, 8 ObA 26/22i

144: Verweigerte Zustimmung zur Kurzarbeit – kein Verstoß gegen die Treuepflicht

→ Schadenersatzrecht ..... 1146

OGH 21. 2. 2022, 1 Ob 240/21 g

145: Sturz bei Aufnahmeprüfung

Mit Anmerkung von *Marko Wahba*

OGH 26. 4. 2022, 2 Ob 35/22v ..... 1150

146: „Unbegrenzte“ Räum- und Streupflicht des Liegenschaftseigentümers

→ Zivilverfahrensrecht ..... 1152

OGH 24. 4. 2022, 9 Ob 12/22p

147: Internationale Zuständigkeit für Scheidungen

Mit Anmerkung von *Thomas Garber*

OGH 19. 5. 2022, 9 Ob 18/22w ..... 1155

148: Gerichtsstand der Streitgenossenschaft nach Art 8 Nr 1 EuGVVO

Mit Anmerkung von *Wolfgang Braza*

→ Strafrecht . . . . .	1159
OGH 22. 6. 2022, 13 Os 13/22v 149: Unaufmerksame Richter	
OGH 30. 8. 2022, 11 Os 151/21x . . . . .	1161
150: Datenschutz	

## EvBI-Leitsätze

→ Arbeitsrecht . . . . .	1162
OGH 30. 8. 2022, 8 ObA 54/22g 164: Überstundenpauschale als Teil der Nettoersatzrate	
OGH 30. 8. 2022, 8 ObA 44/22m . . . . .	1163
165: Außerdienstliches Verhalten des Dienstnehmers als Entlassungsgrund	
→ Erbrecht . . . . .	1164
OGH 6. 9. 2022, 2 Ob 116/22f 166: Voraussetzungen für den Ausschluss der Pflichtteilsminderung	
→ Schuldrecht . . . . .	1165
OGH 14. 7. 2022, 1 Ob 122/22f 167: Darlehensvertrag im Familienkreis	
→ Unterhaltsrecht . . . . .	1165
OGH 14. 7. 2022, 1 Ob 98/22a 168: Kriterien einer Lebensgemeinschaft	
→ Versicherungsvertragsrecht . . . . .	1166
OGH 25. 5. 2022, 7 Ob 42/22k 169: Kaskoversicherung: Schaden an einem Fahrzeug durch Blitzschlag	
→ Strafrecht . . . . .	1166
OGH 28. 4. 2022, 12 Os 140/21 m 170: Rechtsgutbezogene Betrachtung erforderlich	
OGH 18. 5. 2022, 13 Os 28/22z . . . . .	1167
171: Aktivierte Quick-Chip-Funktion begründet Wertträger-eigenschaft	

## Standards

→ Impressum . . . . .	1124
→ Buchbesprechungen . . . . .	1167
→ Veranstaltungen & Seminare . . . . .	1168

# Zeitschrift für arbeits- und internationale Arbeits- und Sozialrecht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-2265

# ZIAS



1/2022

36. Jahrgang  
Seiten 1–175

*Aus dem Inhalt*

**40 Jahre Max-Planck-Institut für  
Sozialrecht und Sozialpolitik, München  
Band 1**

210202612210



C.F. Müller

**Abhandlungen**

*Anfänge und Entwicklung des Instituts*

<b>40 Jahre Max-Planck-Institut für Sozialrecht und Sozialpolitik</b> von Ulrich Becker, München .....	1
<b>Auf der Suche nach dem Internationalen Sozialrecht</b> von Eberhard Eichenhofer, Berlin .....	5
<b>Von der Projektgruppe zum Institut - was bleibt davon in der Welt des Rechts? Zu den Prägungen eines Lebens in der Rechtswissenschaft?</b> Von Gerhard Igl, Kiel .....	12
<b>Soziale Sicherheit in Entwicklungsländern – ein Rückblick</b> von Maximilian Fuchs, Regensburg .....	27
<b>Zur miterlebten und ein wenig mitgestalteten 40jährigen Geschichte des MPI für Sozialrecht und Sozialpolitik</b> Von Franz Ruland, München .....	39
<b>Das Leistungserbringungsrecht als Thema der Sozialrechtswissenschaft und das MPI für Sozialrecht</b> Von Andreas Hänlein, Kassel .....	52
<b>Die Verantwortung des Arbeitgebers für den sozialen Schutz</b> Von Olga Chesalina, München .....	58

*Ausländisches Sozialrecht*

<b>Anmerkungen zur Armutsbekämpfung in der VR China</b> Von Barbara Darimont, Ludwigshafen .....	64
<b>Herausforderungen für das Recht der Sozialleistungen für indigene Völker in Lateinamerika</b> Von Lorena Ossio, La Paz .....	71

*Rechtsordnungsübergreifender Vergleich*

<b>Rechtstransfer: Über eine praxisgeleitete Theorie hin zu einer theoriegeleiteten Praxis?</b> Von Alexander Graser, Regensburg .....	78
<b>Pursuit of gainful employment during sick leave and entitlement to sickness benefit – a German-Polish comparison</b> Von Ariel Przybyłowicz, Wrocław .....	83

*Internationales und Europäisches Sozialrecht*

<b>Die Abgrenzung zwischen Sozialer Sicherheit und Sozialhilfe im Recht der Europäischen Union</b> Von Christina Sánchez-Rodas Navarro, Sevilla .....	90
<b>Perspectivas del Derecho Internacional de la Seguridad Social frente a la migración</b> Von Gabriela Mendizábal Bermúdez, Cuernavaca .....	108
<b>Zu der Europäisierung der Definition der Leistung bei Pflegebedürftigkeit</b> Von Eryk Lach, Poznan .....	115
<b>Advancing migrant workers' social protection: A critical evaluation of bilateralism</b> Von Marius Olivier, Perth .....	122

*Modernisierung des Sozialrechts*

<b>Solidarity and self-responsibility as pivotal elements of social security</b> Von Grega Strban, Ljubljana .....	145
<b>Von Kulturbeuteln und Haftungsfragen in der gesetzlichen Unfallversicherung</b> Von Joachim Breuer, Lübeck .....	153
<b>Die soziale Mindestsicherung in der sozio-ökologischen Transformation</b> Von Ute Kötter, München .....	157
<b>„Unvollständige Familien“ – Familienformen im Wandel als Gegenstand sozialrechtlicher Forschung</b> Von Eva Hohnerlein, München .....	165
<b>Autorenverzeichnis ZIAS 1/2022</b> .....	173

11 | 2022

12. Jahrgang  
15. November 2022  
S. 265-308  
PVSt 24054



# Wirtschaftsstrafrecht und Haftung im Unternehmen

Zeitschrift für  
Wirtschaftsstrafrecht,  
Steuerstrafrecht und  
Unternehmensrecht



[zwh-online.de](http://zwh-online.de)

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

<b>Aufsätze &gt;</b>	<b>Sebastian Peters</b> – Zum Ort der Geschäftsleitung und möglichen steuer(strafrecht)lichen Folgen ..... 265
	<b>Christian Pelz / Viktoria Riederer</b> – Beschlagnahmeschutz anwaltlicher Korrespondenz ..... 273
	<b>Tobias Eggers / Marius Haak</b> – Anonymisierung von Daten ohne bestehenden Rechtfertigungsgrund als bußgeldbewehrte Verarbeitung i.S.d. DSGVO? ..... 278
<b>Rechtsprechung &gt;</b>	Kapitalanlagebetrug: Schadensersatzanspruch gem. § 823 Abs. 2 BGB i.V.m. § 264a Abs. 1 Nr. 1 StGB auch bei Erwerb von Wertpapieren auf dem Sekundärmarkt (BGH, Urt. v. 5.5.2022 – III ZR 131/20) <i>m. Anm. Nikolaus Bosch</i> ..... 284
	Anwaltskorrespondenz: Beschlagnahmeschutz, wenn sich die Korrespondenz auf ein mit dem Strafvorwurf untrennbar verknüpftes Parallelverfahren bezieht (LG Frankfurt/O., Beschl. v. 7.4.2022 – 22 Qs 8/22) ..... 302
	Vermögensabschöpfung und Beschlagnahme einer das Bestehen einer pfändbaren Forderung belegenden Urkunde (LG Nürnberg-Fürth, Beschl. v. 8.9.2022 – 12 Kls 105 Js 10145/21) ..... 306

**ottoschmidt**



86202702211



# Wirtschaftsstrafrecht und Haftung im Unternehmen



Zeitschrift für Wirtschaftsstrafrecht, Steuerstrafrecht und Unternehmensrecht

## Beirat (geschäftsführend):

RA Dr. Burkard Göpfert · RAin Dr. Simone Kämpfer · RA Prof. Dr. Christoph Knauer · Prof. Dr. Hans Kudlich · RA Dr. Michael Racky (WisteV) · RA Dr. Rainer Spatscheck · RA Prof. Dr. Michael Tsambikakis · RAin Renate Verjans

## Beirat:

RA Dr. Markus Adick · RA Folker Bittmann · RA Prof. Dr. Lars Böttcher · RAin Dr. Margarete Gräfin von Galen · Dr. Markus Ebner, LL.M. · RA Prof. Dr. Ferdinand Gillmeister · RA Dr. Florian C. Haus · Prof. Dr. Matthias Jahn · RA Christoph Lepper, LL.M. · RA Prof. Dr. Holger Matt · RA Dr. Bernd Rainer Mayer · RA Jes Meyer-Lohkamp · RAin Dr. Regina Michalke · RA Dr. Panos Pananis · RA Dr. Markus S. Rieder · RAin Dr. Heide Sandkuhl · RA Dr. Jörg Schauf · RAin Dr. Hellen Schilling · RA Dr. Bernd Wilhelm Schmitz · RA Dr. Oliver Sieg · RA Prof. Dr. Gerson Trüg · RA Dr. Florian Ufer · RA Nikolai Verin · RA Prof. Dr. Jochen Vetter · RA Dr. Marko Voß

## Inhalt

[zwh-online.de](http://zwh-online.de)

### Aufsätze

#### **Dr. Sebastian Peters – Alles oder nichts? – Zum Ort der Geschäftsleitung und möglichen steuer(strafrecht)lichen Folgen**

Eine Vielzahl von Steuer- und zunehmend von Steuerstrafverfahren kreist um die immer gleiche Frage, wo der Ort der Geschäftsleitung der Gesellschaft oder einer Betriebsstätte belegen ist oder war, insbesondere wer die Tagesgeschäfte geführt hat. Daran anknüpfend stellt sich die Frage nach einer (unbeschränkten) Steuerpflicht im Inland. Der sich in diesem Zusammenhang ergebende Pudels Kern ist zumeist, von wem, von wo und in welchem Umfang die sog. Tagesgeschäfte geführt wurden. .... 265

#### **Prof. Dr. Christian Pelz / Viktoria Riederer – Beschlagnahmeschutz anwaltlicher Korrespondenz – Zugleich Besprechung von LG Frankfurt/O., Beschl. v. 7.4.2022 – 22 Qs 8/22**

Rechtsfragen rund um die Beschlagnahme von Korrespondenz zwischen anwaltlichem Berater und Mandant kommt eine hohe praktische Bedeutung zu. Trotzdem ist man von einer abschließenden und rechtssicheren Klärung der Voraussetzungen, unter denen Ermittlungsbehörden der Zugriff auf solche Dokumente verwehrt ist, noch weit entfernt. Insbesondere im Stadium der präventiven strafrechtlichen Beratung von Individualpersonen und Unternehmen sind einige wesentlichen Grundpfeiler weitestgehend ungeklärt. .... 273

#### **Dr. Tobias Eggers / Dr. Marius Haak – Anonymisierung von Daten ohne bestehenden Rechtfertigungsgrund als bußgeldbewehrte Verarbeitung i.S.d. DSGVO?**

Wer glaubt, man könne einmal rechtmäßig erhobene Daten problemlos – d.h. ohne das Vorliegen von Rechtfertigungsgründen nach Art. 6 bzw. Art. 9 DSGVO – anonymisieren und dann für neue Zwecke nutzen, etwa um einer „Künstlichen Intelligenz“ (KI) etwas beizubringen, hat möglicherweise ein gutes Rechtsgefühl. Man hat aber vielleicht auch einfach nicht mit der DSGVO bzw. ihrer Auslegung durch die deutschen Datenschutzbehörden gerechnet. Und gerade diese Auslegung kann für Unternehmen erhebliche datenschutzrechtliche Sanktionen nach der DSGVO nach sich ziehen. .... 278



**Aktionsmodul Gesellschaftsrecht, die perfekte Online-Bibliothek. Inklusive Vertragsvorlagen und Muster auf Basis der LAWLIFT-Technologie! Jetzt 4 Wochen gratis nutzen:**  
[www.otto-schmidt.de/akgr](http://www.otto-schmidt.de/akgr)



## Inhalt

### Rechtsprechung

#### Zivilrecht

Kapitalanlagebetrug: Schadensersatzanspruch gem. § 823 Abs. 2 BGB i.V.m. § 264a Abs. 1 Nr. 1 StGB auch bei Erwerb von Wertpapieren auf dem Sekundärmarkt; Tatbestandsirrtum des Vorstandsmitglieds einer Aktiengesellschaft

(BGH, Urt. v. 5.5.2022 – III ZR 131/20)

*m. Anm. Nikolaus Bosch* ..... 284

Haftung eines Unternehmens für möglicherweise missverständliche Kapitalmarktinformationen und Pressemitteilungen im Zusammenhang mit dem Erwerb von Aktien eines dritten Emittenten

(OLG Celle, Beschl. v. 30.9.2022 – 13 Kap 1/16) ..... 290

#### Verfahrensrecht

Anwaltskorrespondenz: Beschlagnahmeschutz, wenn sich die Korrespondenz auf ein mit dem Strafvorwurf untrennbar verknüpftes Parallelverfahren bezieht

(LG Frankfurt/O., Beschl. v. 7.4.2022 – 22 Qs 8/22) ..... 302

Vermögensabschöpfung und Beschlagnahme einer das Bestehen einer pfändbaren Forderung belegenden Urkunde

(LG Nürnberg-Fürth, Beschl. v. 8.9.2022 – 12 KLS 105 Js 10145/21) ..... 306

### Neue Bücher

*Folker Bittmann* – Sigmund, Julian, Strafrecht gegen Korruption im Sport? Erscheinungsformen des Match Fixing und Legitimation ihrer Kriminalisierung über die §§ 265c, 265d StGB ..... 307

### ZWH Report

#### Kurze Nachrichten

Bundeslagebild „Korruption 2021“ ..... R5

CDU/CSU verlangt Aufstellung einer Zollpolizei ..... R5

Lob mit vielen Einschränkungen zum Whistleblower-Schutz ..... R5

Exporting Corruption Report legt offen: Entwicklung der Verfolgung von Auslandsbestechung weltweit und in Deutschland rückläufig ..... 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.**



## Sicherheit im WEG-Mandat.

### Neuaufgabe: Macht da weiter, wo die WEG-Reform

**aufgehört hat!** Auch und gerade nach der Reform bleibt dieses Handbuch das perfekte Arbeitsmittel für jeden, der auf professionellem Niveau mit wohnungseigentumsrechtlichen Fragestellungen befasst ist.

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

Mohr Siebeck  
72010 Tübingen  
Postfach 20 40  
ISSN 0022-6882

Redaktion:  
72074 Tübingen  
Wilhelmstraße 18  
jz@mohrsiebeck.com

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

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

D3-Z134

# Juristen Zeitung

22

77. Jahrgang  
18. November 2022  
Seiten 1069-1120

Aus dem Inhalt:

**Shu-Perng Hwang**  
Nach wessen Willen?

**Maximilian Wallerath**  
Gewissheitsverluste – Annäherungen an eine  
sich wandelnde Staatlichkeit

**Christian Schubel**  
Haltbarkeitsgarantien des Herstellers im Dreieck  
zwischen Garantiegeber, Käufer und Verkäufer

**Jürgen Stamm**  
Ein Plädoyer für die Abschaffung des vertraglichen  
Abtretungsverbots mit dinglicher Wirkung

**Jens Prütting und Tom Wolk**  
Unschärfen im Umgang mit der streng formalen  
Betrachtungsweise

BGH mit Anmerkung von  
**Kevin Franzke und Torsten Verrel**  
Zur Abgrenzung von Tötung auf Verlangen  
und Beihilfe zum Suizid



## Herausgeber

Professor Dr. Dr. Eric Hilgendorf, Würzburg  
Professor Dr. Matthias Jestaedt, Freiburg i.Br.  
Professor Dr. Florian Möselein, 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

22 77. Jahrgang  
18. November 2022

# Juristen Zeitung



Inhalt

## Aufsätze

Professorin Dr. **Shu-Perng Hwang**  
Nach wessen Willen? **1069**

Professor Dr. **Maximilian Wallerath**  
Gewissheitsverluste – Annäherungen an eine sich  
wandelnde Staatlichkeit **1077**

Professor Dr. **Christian Schubel**  
Haltbarkeitsgarantien des Herstellers im Dreieck  
zwischen Garantiegeber, Käufer und Verkäufer **1084**

Professor Dr. **Jürgen Stamm**  
Ein Plädoyer für die Abschaffung des vertraglichen  
Abtretungsverbots mit dinglicher Wirkung **1093**

## Besprechungsaufsatz

Professor Dr. **Jens Prütting** und **Tom Wolk**  
Unschärfen im Umgang mit der streng formalen  
Betrachtungsweise **1101**

## Umschau

**Glückwunsch**  
Reinhard Zimmermann zum 70. Geburtstag  
Professor Dr. **Nils Jansen** **1108**

## Nachruf

Wolfgang Münzberg (1928–2022)  
Dr. **Eberhard Wagner** **1109**

## Tagungsbericht

Climate Risks and Financial Market Participants –  
Concepts, Methods, and Regulatory Strategies  
Tagung am 21. und 22. März 2022 an der LMU München  
**Tobias Gumpf, M.Sc. (LSE)** und **Christian Wilhelm** **1110**

## Literatur

Thomas Spitzlei: Nichtiges Verwaltungshandeln  
Professor Dr. **Thorsten Siegel** **1111**

## Entscheidung

BGH, 28.6.2022 – 6 StR 68/21  
Anmerkung von  
Dr. **Kevin Franzke** und Professor Dr. **Torsten Verrel**  
Zur Abgrenzung von Tötung auf Verlangen und Beihilfe  
zum Suizid **1113**

## JZ Information

Aktuelles aus der Rechtsprechung/  
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte **653\***  
Gesetzgebung **654\***  
Entscheidungen in Leitsätzen **656\***  
Neuerscheinungen **671\***  
Zeitschriftenübersicht **683\***  
Festschrift **687\***  
Impressum **687\***

# Betriebs Berater

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z11

47 | 2022

Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Recht ... Wirtschaft ... 21.11.2022 | 77. Jg. Seiten 2689–2752



## DIE ERSTE SEITE

**Dr. Jens Freiberg**, WP

Umsetzung der Richtlinie zum Public Country by Country Reporting – viel Bürokratie, geringer Nutzen

## WIRTSCHAFTSRECHT

**Dr. Manuel Klar**, RA, **Simon Clemens Wegmann**, RA, und

Dipl.-Verww. (FH) **Dr. Michaela Galandi**, RAin

Datenschutz im Metaverse | 2691

**Simon Wannagat**, LL.M.

Mehr Grundrechte wagen – auch in der Schiedsgerichtsbarkeit | 2697

## STEUERRECHT

**Prof. Dr. Monika Jachmann-Michel**, Vors. RiBFH

BB-Rechtsprechungsreport zur Besteuerung der Kapitaleinkünfte 2022 – Teil II | 2711

## BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

**Michael Deubert**, WP/StB, und **Dr. Stefan Lewe**, WP/StB

Pachterneuerungsverpflichtungen und -ansprüche im handelsrechtlichen Jahresabschluss | 2731

## ARBEITSRECHT

**Dr. Gerrit Mesch**, RA, und **Ann-Katrin Jürgens**, LL.B.

Herausforderung des Arbeitsrechts durch Einsatz digitaler Assistenten aus dem nicht europäischen Ausland | 2740

BB-Rechtsprechungsreport  
zur Besteuerung der  
Kapitaleinkünfte 2022

## Wirtschaftsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**EuGH:** Eine anerkannte Umweltvereinigung (hier: Deutsche Umwelthilfe e.V.) darf eine EG-Typengenehmigung für Kfz, die möglicherweise mit verbotenen „Abschalteinrichtungen“ ausgestattet sind, vor Gericht anfechten (8.11.2022 – C-873/19)

**BGH:** Unwirksamkeit der Klausel zu einem Jahresentgelt in der Ansparphase von Bausparverträgen (15.11.2022 – XI ZR 551/21)

#### Gesetzgebung

**EU-Kommission:** Gesetz über digitale Dienste (DSA) in Kraft getreten

**EU-Kommission:** Staatliche Beihilfen – Kommission bittet um Stellungnahmen zu De-minimis-Verordnung

**BRAK:** Zukunftssicherer Rechtsstaat und Harmonisierung der Digitalisierung – BRAK fordert anlässlich JuMiKo einheitliches Vorgehen von Bund und Ländern

#### Aufsätze

**Dr. Manuel Klar, RA, Simon Clemens Wegmann, RA, und Dipl.-Verww. (FH) Dr. Michaela Galandi, RA**

#### Datenschutz im Metaverse

Die Idee einer virtuellen Parallelwelt in einem „Metaverse“ wird das Internet mit großer Wahrscheinlichkeit grundlegend verändern. Die Anfänge hierfür sind getan: Sei es bei der Vermarktung von Produkten oder beim Handel mit verschiedensten virtuellen Assets und Dienstleistungen wie sogenannten Non-Fungible-Token (NFT) unter Nutzung von Blockchain-basierten Kryptowährungen, etwa bei der Vermietung oder dem Verkauf von virtuellem „Land“. Schon jetzt findet ein Wandel in der Plattformökonomie hin zu neuen und vielfältigeren Geschäftsfeldern statt. Entscheiden sich Unternehmen für eine Präsenz im Metaverse, werden sie sich auch mit der Frage befassen müssen, wie sie die innerhalb des Metaverse verarbeiteten personenbezogenen Daten der Besucher und potentiellen Kunden wirtschaftlich sinnvoll und zugleich datenschutzkonform nutzen können.

**Simon Wannagat, LL.M.**

#### Mehr Grundrechte wagen – auch in der Schiedsgerichtsbarkeit

Der Pechstein-Beschluss des BVerfG stellt neue Anforderungen an den Prüfungsmaßstab der ordentlichen Gerichte zur Überprüfung von Schiedsentscheidungen, wenn ein Machtgefälle zwischen den Schiedsparteien besteht. Je unfreiwilliger die unterlegene Partei die Schiedsklausel abgeschlossen habe, desto höheren rechtsstaatlichen Anforderungen müsse die Schiedsentscheidung genügen. Dies folge aus den grundrechtlichen Schutzpflichten des Staates gegenüber der schwächeren Partei. Vor dem Hintergrund dieser staatlichen Schutzpflichten analysiert der Beitrag die Neuerungen dieser Rechtsprechung gegenüber der bisherigen Praxis der ordentlichen Gerichte und ihre Auswirkungen auf das häufig von Abhängigkeit geprägte Verhältnis zwischen Großkonzernen und kleinen und mittleren Unternehmen. Zugleich gibt er einen Ausblick auf die anstehende BVerfG-Entscheidung in der Sache FC Carl-Zeiss Jena.

#### Entscheidung

**BGH:** Spezialgesetzliche Prospekthaftung gemäß § 20 VermAnIG schließt Haftung der Gründungsgesellschafter als Prospektverwalter wegen vorvertraglicher Pflichtverletzung aufgrund Verwendung eines unrichtigen Prospekts aus (26.7.2022 – XI ZB 23/20 – dazu BB-Kommentar von

**Dr. Michael Zoller, RA/FASTR**

2689

2691

2697

2701

## Steuerrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**EuGH:** Verlegung des satzungsmäßigen Sitzes einer Gesellschaft in einen anderen Mitgliedstaat als den ihrer Gründung (10.11.2022 – C-414/21)

**EuGH-Schlussanträge:** Dienstleistung gegen Entgelt – Begriff des Steuerpflichtigen – Einrichtung des öffentlichen Rechts, die den Ausbau erneuerbarer Energien im Gemeindegebiet für die Einwohner gegen eine Eigenbeteiligung von 25% organisiert und 75% der Kosten über einen Zuschuss von einem Dritten erstattet erhält (10.11.2022 – C-612/21)

**EuGH-Schlussanträge:** Dienstleistung gegen Entgelt – Begriff des Steuerpflichtigen – Einrichtung des öffentlichen Rechts, die die Asbestbeseitigung im Gemeindegebiet für die Einwohner unentgeltlich organisiert, aber dafür einen Zuschuss von einem Fonds erhält – keine größeren Wettbewerbsverzerrungen (10.11.2022 – C-616/21)

**BFH:** Schadenersatzrechtliche Rückabwicklung des Erwerbs einer Kommanditbeteiligung (19.7.2022 – IX R 18/22)

**BFH:** Steuerbarer und steuerpflichtiger Verzicht auf das Recht zur Privatliquidation (30.6.2022 – V R 36/20)

**BFH:** Hinzurechnung eines Kirchensteuer-Erstattungsüberhangs i.S. des § 10 Abs. 4b S. 3 (29.6.2022 – X R 1/20)

**BFH:** Zufluss von Betriebseinnahmen bei Gewinnermittlung nach § 4 Abs. 3 EStG; Unionsrechts- und Verfassungsrechtskonformität von § 34c Abs. 1 EStG und § 68b EStDV (16.3.2022 – I R 10/18)

**FG Berlin-Brandenburg:** Keine erste Tätigkeitsstätte eines Müllwerkers auf dem Betriebshof des Entsorgers (16.6.2022 – 16 K 4259/17)

#### Aufsatz

**Prof. Dr. Monika Jachmann-Michel, Vors. RiBFH**

2711

#### BB-Rechtsprechungsreport zur Besteuerung der Kapitaleinkünfte 2022 – Teil II

Teil II des Rechtsprechungsreports zur Besteuerung der Kapitaleinkünfte 2022 führt Teil I fort. Behandelt werden die Einkünfteerzielungsabsicht und Verlustverrechnung (dazu IV., VI.), der Kapitalertragsteuerabzug und Ausnahmen von der Abgeltungsteuer (dazu VII., VIII.). Highlight sind die Entscheidungen des BFH zu Cum/Ex- und Cum/Cum-Geschäften (dazu IX., X.). Der Beitrag schließt mit einem Fazit (XI.).

#### Entscheidungen

**BFH:** Bauabzugsteuer – Betriebsausgabenabzug des Leistungsempfängers bei Zahlungen an eine inaktive ausländische Domizilgesellschaft (9.6.2022 – IV R 4/20) 2720

**BFH:** Ortsverschieden belegene Photovoltaikanlagen als Teilbetriebe (13.6.2022 – X B 148/21) 2725

#### Neuerscheinung Buch

Friedrich Graf von Westphalen (Hrsg.)

**Die Bankgarantie im internationalen Handelsverkehr**

5. Auflage 2022, Internationales Wirtschaftsrecht

919 S., Hardcover, € 159,-

ISBN: 978-3-8005-1807-4/ Infos unter: shop.ruw.de/18074

# Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

## Die Woche im Blick

2729

### Rechnungslegung

**IFRSF:** Accounting Taxonomy 2022

**CDP:** Inklusion IFRS 12

**Europäisches Parlament:** EU-Richtlinie zur Nachhaltigkeitsberichterstattung (CSRD) angenommen

**EFRAG SR Board:** Verabschiedung von ESRS-Entwürfen – redaktionelle Arbeiten ausstehend

**EFRAG:** Übernahmeempfehlung für Änderungen von IFRS 16

**DRSC:** Ergebnisse der 30. Sitzung Gemeinsamer Fachausschuss

### Wirtschaftsprüfung

**DStV:** Abschlussprüfer nicht mehr Teil des Anwendungsbereichs von DORA

**IDW:** Fragen und Antworten zur Digitalisierung von Geschäftsmodellen und Auswirkungen auf die Abschlussprüfung

**IDW:** Video-Podcast „Data Governance praktisch umsetzen“

**WPK:** Aktualisierung der Liste der Hochrisikoländer bei der Bekämpfung der Geldwäsche

### Betriebswirtschaft

**BMWK:** Kooperationen zwischen etablierten Unternehmen und digitalen Start-ups häufig wegweisend für Innovationen

## Aufsatz

**Michael Deubert, WP/StB, und Dr. Stefan Lewe, WP/StB**

2731

### Pächterneuerungsverpflichtungen und -ansprüche im handelsrechtlichen Jahresabschluss

Beim Abschluss von Pachtverträgen ist zunächst zu fragen, ob sich daraus Auswirkungen für die Zurechnung des verpachteten Vermögens im handelsrechtlichen Jahresabschluss von Pächter und Verpächter ergeben. Darüber hinaus ist zu klären, wie sich die in Pachtverträgen typischerweise enthaltenen Substanzerhaltungspflichten des Pächters auf die Bilanzierung im handelsrechtlichen Jahresabschluss von Pächter und Verpächter auswirken. Hierzu bestehen in der Historie der höchstrichterlichen Finanzrechtsprechung und in der Literatur unterschiedliche Auffassungen. Die Autoren zeigen in dem Beitrag anhand von Beispielen, welche Schlussfolgerungen sich daraus für die Vermögenszuordnung sowie die Abbildung von Pächterneuerungsverpflichtungen und -ansprüchen im Jahresabschluss des Pächters und des Verpächters ergeben.

## Entscheidung

**BFH:** Keine Anwendung des § 8b Abs. 3 Satz 1 KStG auf Veräußerungsgewinn nach § 21 Abs. 1 Satz 1 UmwStG 2002

2736

(1.6.2022 – I R 44/19 – dazu BB-Kommentar von

**Stephan Abele, RA/StB**)

# Arbeitsrecht

## Die Woche im Blick

2739

### Entscheidungen

**BAG:** Arbeitnehmerüberlassung – Abgrenzung zur Tätigkeit im Rahmen eines Werk- oder Dienstvertrags (5.7.2022 – 9 AZR 323/21)

**BAG:** Auflösungsantrag – (keine) Nichtigkeit der Kündigung wegen Verstoßes gegen das Maßregelungsverbot – Schadensersatz – unterbliebene Zielvereinbarung – außergerichtliche Kosten (27.9.2022 – 2 AZR 5/22)

**BAG:** Eingruppierung einer Fallmanagerin in einem Jobcenter – Aufbaufallgruppen – Heraushebungsmerkmale „besondere Schwierigkeit“ und „Bedeutung“ (22.6.2022 – 4 AZR 495/21)

## Aufsatz

**Dr. Gerrit Mesch, RA, und Ann-Katrin Jürgens, LL.B.**

2740

### Herausforderung des Arbeitsrechts durch Einsatz digitaler Assistenten aus dem nicht europäischen Ausland

Der Trend zum Remote Arbeiten hat nicht zuletzt durch Corona verstärkten Einzug in die gegenwärtige Arbeitswelt gefunden. Doch wo sich einerseits Arbeitsbedingungen verbessern, können auch andererseits Fallstricke und fragwürdige Geschäftsmodelle entstehen. Ein neuer Trend der sogenannten „digitalen Assistenten“ aus dem nicht europäischen Ausland rollt an. Diese sind besonders für Unternehmen interessant, die u. a. Kundensupport oder wiederkehrende einfache Aufgaben langfristig und kostengünstig abdecken wollen. Dabei stellt sich folgende Frage: Ist die Überlassung von Arbeitskräften aus dem nicht europäischen Ausland in Form von Remote Arbeit legal? Der Beitrag versucht anhand der Auslegung verschiedener relevanter Gesetze einen Überblick über die derzeitige Rechtmäßigkeit solcher Geschäftsmodelle zu schaffen.

## Entscheidung

**BAG:** Unerlaubte Arbeitnehmerüberlassung – kein Doppelarbeitsverhältnis – Auslandsbezug – Eingriffsnorm

2743

(26.4.2022 – 9 AZR 228/21 – dazu BB-Kommentar von

**Dr. Christian Ley, RA/FAArbR**)

## Neuerscheinung Buch

Löwisch/Kaiser/Klumpp (Hrsg.)

**BetrVG – Betriebsverfassungsgesetz**

8. Auflage 2022, Recht Wirtschaft Steuern

1.547 Seiten, Hardcover, € 249,-

ISBN: 978-3-8005-1817-3/Infos unter: shop.ruw.de/18173

## Die Erste Seite

**Dr. Jens Freiberg, WP**

**Umsetzung der Richtlinie zum Public Country by Country Reporting – viel Bürokratie, geringer Nutzen**

**Impressum/Vorschau**

VIII

### Redaktion:

Rechtsanwalt  
Dr. Christopher Kienle,  
Frankfurt a. M.

Rechtsanwalt  
Dr. Andreas Lange,  
Frankfurt a. M.

Prof. Dr. Tobias Lettl,  
Potsdam

Rechtsanwalt  
Dr. Helmut Merkel,  
Frankfurt a. M.

Rechtsanwalt  
Arne Wittig,  
Frankfurt a. M.

### Redaktionsbeirat:

Rechtsanwalt  
Thorsten Höche,  
Berlin

Prof. Dr. Jens-Hinrich Binder,  
Tübingen

Vizepräsident des BGH  
Prof. Dr. Jürgen Ellenberger,  
Karlsruhe

Rechtsanwältin  
Dr. Anna Heidelberg,  
Frankfurt a. M.

Rechtsanwältin  
Dr. Karen Kuder,  
Frankfurt a. M.

Richterin am BGH  
Ilse Lohmann,  
Karlsruhe

Prof. Dr. Peter O. Mühlbert,  
Mainz

WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN  
TEIL IV

Postverlagsort Frankfurt a. M.

### AUS DEM INHALT:

D3-2187

Seite 2101  
Ministerialrat Rüdiger Meixner, Idstein  
Entwicklungen im deutschen und europäischen Kartellrecht  
2020/21  
– Teil II –

Seite 2114  
Rechtsanwalt Lennart J. Dahmen, LL.M. (I.SF), Frankfurt a. M.  
Entwicklung einer aufsichtlichen Praxis zu Side Pockets

Seite 2120  
EuGH, 8.9.2022 – Rs. C-80/21 bis C-82/21  
Auslegung von Art. 6 Abs. 1 und Art. 7 Abs. 1 der Richtlinie 93/13/EWG im Hinblick auf Vereinbarkeit mit nationaler Rechtsprechung, u.a. wonach nationales Gericht nicht die Missbräuchlichkeit der gesamten Vertragsklausel, sondern nur die Missbräuchlichkeit der Teile, die die Klausel missbräuchlich machen, feststellen kann

Seite 2128  
EuGH, 13.9.2022 – Rs. C-45/21  
Zur Auslegung von Art. 123 Abs. 1, 130 AEUV, Art. 7, 21.1 des Protokolls (Nr. 4) über die Satzung des Europäischen Systems der Zentralbanken und der Europäischen Zentralbank sowie Art. 33 der Richtlinie 2001/24, Art. 44 bis 52 der Richtlinie 2006/48/EG im Hinblick auf Sanierung und Liquidation von Kreditinstituten

Seite 2137  
BGH, 26.7.2022 – XI ZB 23/20  
Kein Anwendungsbereich von § 1 Abs. 1 KapMuG für Ansprüche, die auf den gesetzlichen Haftungstatbestand des § 128 Satz 1 HGB (analog) gestützt werden; im Anwendungsbereich der spezialgesetzlichen Prospekthaftung gemäß § 20 VermAnlG keine Haftung der Gründungsgesellschafter als Prospektveranlasser unter dem Aspekt einer vorvertraglichen Pflichtverletzung (Fortführung von BGH, Beschluss vom 19. Januar 2021 (BGHZ 228, 237 Rdn. 22 ff. = WM 2021, 726; 14. Juni 2022 = WM 2022, 1679); Erfassung von § 8 Abs. 1 Nr. 3 VermVerkProspV nur für Gerichts-, Schieds- und Verwaltungsverfahren, an denen der Emittent unmittelbar beteiligt ist; zur Bedeutung der übrigen Feststellungsziele, mit denen das Vorliegen von weiteren Prospektfehlern geltend gemacht wird, wenn das OLG in einem Verfahren nach dem KapMuG einen Prospektfehler feststellt



## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

Ministerialrat Rüdiger Meixner, Idstein

Entwicklungen im deutschen und europäischen Kartellrecht 2020/21  
– Teil II –

2101

Rechtsanwalt Lennart J. Dahmen, LL.M. (LSE), Frankfurt a. M.

Entwicklung einer aufsichtlichen Praxis zu Side Pockets

2114

### Rechtsprechung

#### Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

EuGH	8.9.2022	Rs. C-80/21 bis C-82/21*	Auslegung von Art. 6 Abs. 1 und Art. 7 Abs. 1 der Richtlinie 93/13/EWG im Hinblick auf Vereinbarkeit mit nationaler Rechtsprechung, u.a. wonach nationales Gericht nicht die Missbräuchlichkeit der gesamten Vertragsklausel, sondern nur die Missbräuchlichkeit der Teile, die die Klausel missbräuchlich machen, feststellen kann	2120
EuGH	13.9.2022	Rs. C-45/21*	Zur Auslegung von Art. 123 Abs. 1, 130 AEUV, Art. 7, 2128 21.1 des Protokolls (Nr. 4) über die Satzung des Europäischen Systems der Zentralbanken und der Europäischen Zentralbank sowie Art. 33 der Richtlinie 2001/24, Art. 44 bis 52 der Richtlinie 2006/48/EG im Hinblick auf Sanierung und Liquidation von Kreditinstituten, Schadenseratz wegen der Entscheidung über Sanierungsmaßnahmen, Verbot der monetären Finanzierung der Mitgliedstaaten des Euro-Währungsgebiets und die Weitergabe vertraulicher Informationen – hier: Verfahren zur Kontrolle der Verfassungsmäßigkeit nationaler Rechtsvorschriften zu den Voraussetzungen für die Haftung der Zentralbank Sloweniens für Schäden auf Grund Löschung bestimmter Finanzinstrumente und den Zugang zu bestimmten Informationen über diese Löschung	2128
Bundesgerichtshof	26.7.2022	XI ZB 23/20*	Kein Anwendungsbereich von § 1 Abs. 1 KapMuG für Ansprüche, die auf den gesetzlichen Haftungstatbestand des § 128 Satz 1 HGB (analog) gestützt werden; im Anwendungsbereich der spezialgesetzlichen Prospekthaftung gemäß § 20 VermAnlG keine Haftung der Gründungsgesellschafter als Prospektveranlasser unter dem Aspekt einer vorvertraglichen Pflichtverletzung (Fortführung von BGH, Beschluss vom 19. Januar 2021 (BGHZ 228, 237 Rdn. 22 ff. = WM 2021, 726; 14. Juni 2022 = WM 2022, 1679); Erfassung von § 8 Abs. 1 Nr. 3 VermVerk-ProspV nur für Gerichts-, Schieds- und Verwaltungsverfahren, an denen der Emittent unmittelbar beteiligt ist; zur Bedeutung der übrigen Feststellungsziele, mit denen das Vorliegen von weiteren Prospektfehlern geltend gemacht wird, wenn das OLG in einem Verfahren nach dem KapMuG einen Prospektfehler feststellt	2137
Bundesgerichtshof	20.9.2022	XI ZB 4/22	Zur Prüfung im Rechtsbeschwerdeverfahren, ob die Anhörungsrüge, die in der Beschwerdeinstanz zur Abänderung der zunächst vom Beschwerdegericht getroffenen Entscheidung über eine sofortige Beschwerde nach § 99 Abs. 2 ZPO geführt hat, zulässig und begründet war	2147



Bücherschau

Detlef Fischer	Maklerrecht, 6. Aufl. Rezensent: Rechtsanwalt Dr. Sebastian Seyfarth, Stuttgart	2151
Ludwig Schmidt	Einkommensteuergesetz: EStG, 41. Aufl.	2152
Dieter Krimphove/ Stefan Lücke	MaRisk – Mindestanforderungen an das Risikomanagement	2152



18. Immobilienstag  
der Börsen-Zeitung



Real Estate & ESG

21. November 2022 Informationen: Tel. +49 69 2732 567

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

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

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

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

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

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

Verlag: Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Keppler, Lehmann GmbH & Co, KG, Postfach 11 09 32, 60044 Frankfurt a. M.; Düsseldorf Straße 16, 60329 Frankfurt a. M.; Geschäftsführung: Mirjam Pütz (Vorsitzende), Axel Harms, Torsten Ulrich

Redaktionsleiter: Dr. Andreas Lange (0 69) 27 32-164, E-Mail: a.lange@wmrecht.de; Lektorat: Sandra Emmerich (0 69) 27 32-172, E-Mail: s.emmerich@wmrecht.de; Petra Schupp (0 69) 27 32-197, E-Mail: p.schupp@wmrecht.de; Redaktionsassistentin: Sylvia Mahler (0 69) 27 32-188, E-Mail: s.mahler@wmrecht.de

Anzeigen: Stephan Mänecke (069) 27 32-567, E-Mail: s.maenecke@wmrecht.de; Vertrieb/Nachbestellungen: (0 69) 27 32-142, Telefax (0 69) 23 26 85, E-Mail: vertrieb@wmgruppe.de

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

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

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

Im Preis inbegriffen sind die jährlichen zwei Einbanddecken.

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

Abbestellungen nur zum Quartalsende bei dreiwöchiger Kündigungsfrist.

©2022 Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Frankfurt am Main – ISSN 0342-6971

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

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

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

WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV

D3-Z187

### Redaktion:

Rechtsanwalt  
Dr. Christopher Kienle,  
Frankfurt a. M.

Rechtsanwalt  
Dr. Andreas Lange,  
Frankfurt a. M.

Prof. Dr. Tobias Lettl,  
Potsdam

Rechtsanwalt  
Dr. Helmut Merkel,  
Frankfurt a. M.

Rechtsanwalt  
Arne Wittig,  
Frankfurt a. M.

### Redaktionsbeirat:

Rechtsanwalt  
Thorsten Höche,  
Berlin

Prof. Dr. Jens-Hinrich Binder,  
Tübingen

Vizepräsident des BGH  
Prof. Dr. Jürgen Ellenberger,  
Karlsruhe

Rechtsanwältin  
Dr. Anna Heidelbach,  
Frankfurt a. M.

Rechtsanwältin  
Dr. Karen Kuder,  
Frankfurt a. M.

Richterin am BGH  
Ilse Lohmann,  
Karlsruhe

Prof. Dr. Peter O. Mülbert,  
Mainz

WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN  
TEIL IV

### AUS DEM INHALT:

Seite 2201  
Prof. Dr. Markus Gehrlein, Richter am Bundesgerichtshof a.D.,  
Landau  
Fehlerhafte Genossenschaft  
– Voraussetzungen, Kündbarkeit, Rechtsfolgen –  
– Teil I –

Seite 2218  
Rechtsanwalt Dr. Volker Lang, Bonn, und Daniel Bollinger,  
Ahrweiler  
Der Schutz von Geschäftsgeheimnissen in der Kreditwirtschaft

Seite 2224  
OLG München, 28.9.2022 – 7 U 3238/20  
Zur schwebenden Unwirksamkeit von Grundschuldbestellung  
bei Inschlaggeschäft wegen Kollusion

Seite 2231  
OLG Schleswig, 15.9.2022 – 5 U 132/22  
Formnichtigkeit und Unwirksamkeit einer Klausel in AGB  
einer Bank, wonach die Bank berechtigt, aber nicht verpflich-  
tet ist, zur Wiederherstellung der vereinbarten Deckungs-  
relationen Depotwerte zu veräußern

Seite 2234  
BGH, 22.9.2022 – V ZB 8/22  
Zur Frage, unter welchen Voraussetzungen Miteigentümer  
am Verfahren über die Zwangsversteigerung eines Miteigen-  
tumsanteils eines anderen Miteigentümers nach § 9 Nr. 1 ZVG  
Beteiligte sind

Seite 2237  
BGH, 12.9.2022 – VIa ZR 122/22  
Zur Verteilung der Darlegungs- und Beweislast für das vom  
beklagten Hersteller nach §§ 826, 852 Satz 1, § 818 Abs. 1 BGB  
Erlangte in einem sogenannten „Dieselfall“



## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

Prof. Dr. Markus Gehrlein, Richter am Bundesgerichtshof a.D., Landau  
Fehlerhafte Genossenschaft  
– Voraussetzungen, Kündbarkeit, Rechtsfolgen –  
– Teil I –

2201

Rechtsanwalt Dr. Volker Lang, Bonn, und Daniel Bollinger, Ahrweiler  
Der Schutz von Geschäftsgeheimnissen in der Kreditwirtschaft

2218

### Rechtsprechung

#### Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

- |               |           |              |   |      |
|---------------|-----------|--------------|---|------|
| OLG München   | 28.9.2022 | 7 U 3238/20* | Zur schwebenden Unwirksamkeit von Grundschuldbestellung bei Insiggeschäft wegen Kollusion   | 2224 |
| OLG Schleswig | 15.9.2022 | 5 U 132/22*  | Formnichtigkeit und Unwirksamkeit einer Klausel in AGB einer Bank, wonach die Bank berechtigt, aber nicht verpflichtet ist, zur Wiederherstellung der vereinbarten Deckungsrelationen Depotwerte zu veräußern | 2231 |

#### Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

- |                   |           |           |  |      |
|-------------------|-----------|-----------|--|------|
| Bundesgerichtshof | 22.9.2022 | V ZB 8/22 | Zur Frage, unter welchen Voraussetzungen Miteigentümer am Verfahren über die Zwangsversteigerung eines Miteigentumsanteils eines anderen Miteigentümers nach § 9 Nr. 1 ZVG Beteiligte sind | 2234 |
|-------------------|-----------|-----------|--|------|

#### Bürgerliches Recht und Handelsrecht

- |                   |            |                |  |      |
|-------------------|------------|----------------|--|------|
| Bundesgerichtshof | 12.9.2022  | VIa ZR 122/22* | Zur Verteilung der Darlegungs- und Beweislast für das vom beklagten Hersteller nach §§ 826, 852 Satz 1, § 818 Abs. 1 BGB Erlangte in einem sogenannten „Dieselfall“  | 2237 |
| Bundesgerichtshof | 10.10.2022 | VIa ZR 184/22* | Zur Hemmung der Verjährung durch Klageerhebung eines nach Forderungsabtretung berechtigten Inkassodienstleisters zugunsten des Zedenten im Falle der späteren Rückabtretung  | 2240 |
| Bundesgerichtshof | 5.10.2022  | VIII ZR 88/21  | Zur Verletzung des Anspruchs der Partei auf rechtliches Gehör gemäß Art. 103 Abs. 1 GG im Zusammenhang mit Vortrag über die Entbehrlichkeit der Fristsetzung zur Nacherfüllung (hier: gänzlich unberücksichtigt gebliebener Vortrag des Käufers zu einer weiteren im Fahrzeug verbauten unzulässigen Abschaltvorrichtung in Gestalt eines „Thermofensters“ und zu einem unabhängig von einer Nachbesserung dem Fahrzeug anhaftenden merkantilen Minderwert wegen Betroffenheit vom sogenannten Abgasskandal) | 2242 |



[WM] BÖRSENZEITUNG

## 4. Symposium - Kreditgeschäft der Zukunft

Sechs Thesen zum Kreditgeschäft 2023

23. November 2022, Frankfurt Informationen: Tel. +49 69 2732 567

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

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

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

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

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

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

**Verlag:** Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Keppler, Lehmann GmbH & Co. KG, Postfach 11 09 32, 60044 Frankfurt a. M.; Düsseldorf Straße 16, 60329 Frankfurt a. M.; Geschäftsführung: Mirjam Pütz (Vorsitzende), Axel Harms, Torsten Ulrich

**Redaktionsleiter:** Dr. Andreas Lange (0 69) 27 32-164, E-Mail: a.lange@wmrecht.de; **Lektorat:** Sandra Emmerich (0 69) 27 32-172, E-Mail: s.emmerich@wmrecht.de; Petra Schupp (0 69) 27 32-197, E-Mail: p.schupp@wmrecht.de; **Redaktionsassistentin:** Sylvia Mahler (0 69) 27 32-188, E-Mail: s.mahler@wmrecht.de

**Anzeigen:** Stephan Mänecke (069) 27 32-567, E-Mail: s.maenecke@wmrecht.de; **Vertrieb/Nachbestellungen:** (0 69) 27 32-142, Telefax (0 69) 23 26 85, E-Mail: vertrieb@wmgruppe.de

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

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

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

Im Preis inbegriffen sind die jährlichen zwei Einbanddecken.

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

Abbestellungen nur zum Quartalsende bei dreiwöchiger Kündigungsfrist.

©2022 Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Frankfurt am Main – ISSN 0342-6971

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

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

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

### WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV

# DER BETRIEB



1948 | 2022



D3-Z12

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

## Herausgeber

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

## Magazin

### Gastkommentar

Rainer Kirchdörfer  
Keine guten Verfahren  
für Verrechnungspreise

### Standpunkte

Thomas Ueber/  
Felicia von Grundherr  
Die Indexierung von Tariflöhnen

## Betriebswirtschaft

Rüdiger Loitz  
Softwarebilanzierung im Lichte der Digitalisierung (Teil 1) 2809

## Steuerrecht

Julian Fey/Veronika Aschenbrenner  
Wechsel zur Einlagelösung bei ertragsteuerlicher Organschaft 2820

Henrik Schneider  
Zur Entnahmefiktion bei sog. passiver Entstrickung nach  
§ 4 Abs. 1 Satz 3 EStG 2828

EuGH-Vorlage zur Antragsveranlagung (M. Hennigfeld) 2831

Beherrschungsidentität bei mittelbarer Beteiligung über eine KapGes.  
an einer Besitz-PersGes. (BMF) 2832

Schadensersatzrechtliche Rückabwicklung des Erwerbs einer  
Kommanditbeteiligung (BFH) 2833

## Wirtschaftsrecht

Rolf Leinekugel  
GmbH-Gesellschafterversammlungen per Telefon oder Videokommunikation  
gem. § 48 Abs. 1 Satz 2 GmbHG nach Inkrafttreten des DiREG 2840

Keine Beschränkung der Pflicht zur Offenlegung von Beweismitteln in Verfahren  
über Kartellschadensersatzklagen auf bestehende Beweismittel (U. Schnelle) 2852

Bestätigungsvermerk des Abschlussprüfers ist keine öffentliche  
Kapitalmarktinformation i.S.d. KapMuG (M. Karwatzki) 2853

Insolvenzanfechtung einer Lohnsteuerzahlung: Zeitpunkt der rechtlichen  
Wirkung des Forderungseinzugs im Wege der SEPA-Lastschrift (BGH) 2854

## Arbeitsrecht

Andreas Imping  
Die EuGH-Rechtsprechung zum Verfall von Urlaubs- und  
Urlaubsabgeltungsansprüchen 2857

Berufungseinlegung mittels beA im Fall einer bei Gericht führenden  
Papierakte (M. Herberger) 2861

„Leitende“ Angestellte eines Betriebsteils als Wahlvorstand und  
Betriebsratsmitglied (J. Glajcar) 2862

Arbeitnehmerüberlassung und Gemeinschaftsbetrieb schließen  
einander aus (BAG) 2863

Im Abonnement enthalten:

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

**Owlit**  
Suchen. Finden. Wissen.

**FACHMEDIEN**  
otto schmidt

# Inhalt

## MAGAZIN

<b>Gastkommentar</b>	<b>M4</b>
<i>Rainer Kirchdörfer</i>	
<b>Kurzbeiträge</b>	<b>M6</b>
<b>Impressum</b>	<b>M12</b>
<b>Standpunkte</b>	<b>M13</b>
<i>Thomas Ubbert / Felicia von Grundherr</i>	

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Handelsbilanzrecht/IFRS/Rechnungslegung

#### **Softwarebilanzierung im Lichte der Digitalisierung (Teil 1)**

*WP/StB/CPA Prof. Dr. Rüdiger Loitz, Düsseldorf*

DB1387102 (Kurzfassung vgl. S. M6) S. 2809

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Körperschaftsteuer

#### **Wechsel zur Einlagelösung bei ertragsteuerlicher Organschaft**

*StB Julian Fey, Frankfurt/M. /*

*RAin/StBin Veronika Aschenbrenner, München*

DB1422103 (Kurzfassung vgl. S. M7) S. 2820

Gewinnermittlung

#### **Zur Entnahmefiktion bei sog. passiver Entstrickung nach § 4 Abs. 1 Satz 3 EStG**

*Prof. Dr. Henrik Schneider, Ludwigsburg*

DB1422886 (Kurzfassung vgl. S. M8) S. 2828

## KOMPAKT

Einkommensteuer

#### **EuGH-Vorlage zur Antragsveranlagung**

*RiFG Dr. Michael Hennigfeld, Köln*

DB1420948 S. 2831

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Gewinnermittlung

#### **Beherrschungsidentität bei mittelbarer Beteiligung über eine KapGes. an einer Besitz-PersGes.**

*BMF, Schreiben vom 21.11.2022*

DB1423264 S. 2832

Einkommensteuer/Lohnsteuer

#### **Energiepreispauschale nach dem Versorgungsrechtlichen Energiepreispauschalen-Gewährungsgesetz und vergleichbare Leistungen zum Ausgleich gestiegener Energiepreise nach Landesrecht**

*BMF, Schreiben vom 16.11.2022*

DB1423081 S. 2832

Einkommensteuer/Umsatzsteuer

#### **Steuerliche Maßnahmen zur Unterstützung der vom Krieg in der Ukraine Geschädigten**

*BMF, Schreiben vom 17.11.2022*

DB1423155 S. 2832

## ENTSCHEIDUNGEN

Einkommensteuer

#### **Schadensersatzrechtliche Rückabwicklung des Erwerbs einer Kommanditbeteiligung**

*BFH, Urteil vom 19.07.2022 – IX R 18/20*

DB1423130 S. 2833

Gewerbsteuer

#### **Erweiterte Kürzung bei Gewerberaumüberlassung an geringfügig beteiligte Genossin**

*BFH, Urteil vom 29.06.2022 – III R 19/21*

DB1421805 S. 2838

## WIRTSCHAFTSRECHT

---

### AUFSATZ

GmbH-Recht

#### **GmbH-Gesellschafterversammlungen per Telefon oder Videokommunikation gem. § 48 Abs. 1 Satz 2 GmbHG nach Inkrafttreten des DIREG**

*RA Dr. Rolf Leinekugel, Stuttgart*

DB1419490 (Kurzfassung vgl. S. M9)

S. 2840

### KOMPAKT

Kartellrecht

#### **Keine Beschränkung der Pflicht zur Offenlegung von Beweismitteln in Verfahren über Kartellschadensersatzklagen auf bestehende Beweismittel**

*RA Prof. Dr. Ulrich Schnelle, Stuttgart*

DB1423131

S. 2852

Kapitalanlage

#### **Bestätigungsvermerk des Abschlussprüfers ist keine öffentliche Kapitalmarktinformation i.S.d. KapMuG**

*RA Martin Karwatzki, Köln*

DB1420865

S. 2853

### ENTSCHEIDUNGEN

Insolvenzrecht

#### **Insolvenzanfechtung einer Lohnsteuerzahlung: Zeitpunkt der rechtlichen Wirkung des Forderungszugs im Wege der SEPA-Lastschrift**

*BGH, Urteil vom 13.10.2022 – IX ZR 70/21*

DB1423191

S. 2854

Wettbewerbsrecht

#### **Zur Informationspflicht von Internethändlern über Herstellergarantien**

*BGH, Urteil vom 10.11.2022 – I ZR 241/19, Herstellergarantie IV*

DB1423622

S. 2856

## ARBEITSRECHT

---

### AUFSATZ

Urlaubsrecht

#### **Die EuGH-Rechtsprechung zum Verfall von Urlaubs- und Urlaubsabgeltungsansprüchen**

*RA/FAArbR Dr. Andreas Imping, Köln*

DB1422074 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 2857

### KOMPAKT

Verfahrensrecht

#### **Berufungseinlegung mittels beA im Fall einer bei Gericht führenden Papierakte**

*Prof. Dr. Marie Herberger, LL.M., Bielefeld*

DB1421367

S. 2861

Betriebsverfassungsrecht

#### **„Leitende“ Angestellte eines Betriebsteils als Wahlvorstand und Betriebsratsmitglied**

*RA/FAArbR Dr. Jakob Glajcar, LL.B., Gütersloh*

DB1420908

S. 2862

### ENTSCHEIDUNGEN

Arbeitnehmerüberlassung

#### **Arbeitnehmerüberlassung und Gemeinschaftsbetrieb schließen einander aus**

*BAG, Urteil vom 24.05.2022 – 9 AZR 337/21*

DB1422051

S. 2863

# StuB

22

25.11.2022

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

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

## STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 841 **Restrukturierungsplan zur präventiven Sanierung**  
Prof. Dr. Marcus Bysikiewicz, WP Steffen Ziegenhagen, Dr. Tobias Filusch, RA Steffen Reusch und Prof. Dr. Stefan Müller
- 848 **Grundstücksübertragung im Konzern**  
StB/FBfStR Axel Neumann-Tomm
- 853 **Erhöhungsbetrag nach § 23 Abs. 2 UmwStG bei Veräußerung sperrfristbehafteter Anteile**  
StB/vBP Prof. Dr. Hans Ott
- 861 **Sendelizenz kein aktivierungsfähiges immaterielles Wirtschaftsgut**  
StB/FBfStR Dennis Kellmann
- 865 **Klare Antwort des Europäischen Gerichtshofes auf die Frage nach den finalen Verlusten**  
Dr. Kai Schulz-Trieglaff

## PRAXISFÄLLE

- 868 **Nach Stichtag eingetragene Kapitalerhöhung – Rückbewirkung und/oder Verlustverrechnung möglich?**  
WP/StB Dr. Stephan C. Scholz

## AKTUELL BERATEN

- 870 **Die Aufrechnungsverbote in § 96 InsO im Verhältnis zur Finanzverwaltung**  
Prof. Dr. Jens M. Schmittmann

## KURZNACHRICHTEN

- 872 **Abfärbung von Verlusten aus gewerblicher Tätigkeit auf die im Übrigen vermögensverwaltende Tätigkeit einer GbR**
- 874 **Entgelt für Werbung des Arbeitgebers auf dem Kennzeichenhalter des privaten Pkw des Arbeitnehmers als Arbeitslohn**
- 876 **Erklärung zur optionalen Vollverschonung von Betriebsvermögen**
- 878 **Neufassung des AEAO zu § 233a**

## HERAUSGEBER:

WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach



► nwb



## StuB

## STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 841 **Restrukturierungsplan zur präventiven Sanierung**  
Grundstrukturen und Hinweise zur Umsetzung durch  
eine Checkliste des BMJ

Prof. Dr. Marcus Bysikiewicz, WP Steffen Ziegenhagen, CFA, Dr. Tobias  
Filusch, RA Steffen Reusch, MBA und Prof. Dr. Stefan Müller

- 848 **Grundstücksübertragung im Konzern**  
Betrachtungen aus der Steuerpraxis zur Sicherung  
der erweiterten Grundstückskürzung

StB/FBfStR Axel Neumann-Tomm

- 853 **Erhöhungsbetrag nach § 23 Abs. 2 UmwStG**  
**bei Veräußerung sperrfristbehafteter Anteile**  
Entstehung, Rechtsfolgen sowie ausgewählte  
Fragestellungen

StB/vBP Prof. Dr. Hans Ott

- 861 **Sendelizenz kein aktivierungsfähiges immaterielles**  
**Wirtschaftsgut**

Grundsätze der wirtschaftlichen Übertragungs-  
fähigkeit von höchstpersönlichen Rechten

StB/FBfStR Dennis Kellmann

- 865 **Klare Antwort des Europäischen Gerichtshofes**  
**auf die Frage nach den finalen Verlusten**  
Anmerkungen zum EuGH-Urteil vom 22.9.2022 -  
C-538/20 „W AG“

Dr. Kai Schulz-Trieglaff

## PRAXISFÄLLE

- 868 **Nach Stichtag eingetragene Kapitalerhöhung – Rück-**  
**bewirkung und/oder Verlustverrechnung möglich?**

WP/StB Dr. Stephan C. Scholz

## AKTUELL BERATEN

- 870 **Die Aufrechnungsverbote in § 96 InsO im Verhältnis**  
**zur Finanzverwaltung**

Prof. Dr. Jens M. Schmittmann

## KURZNACHRICHTEN

- 872 Bewertung von Feldinventar
- 872 Abfärbung von Verlusten aus gewerblicher Tätigkeit  
auf die im Übrigen vermögensverwaltende Tätigkeit  
einer GbR
- 873 Entwurf eines Schreibens zur ertragsteuerlichen  
Behandlung von Genussrechtskapital

- 873 Anrechnung von Kapitalertragsteuer nach einer sog.  
Delta-Korrektur
- 873 Vorab entstandene Aufwendungen für wohnungs-  
rechtsbelastete Immobilie
- 874 Entgelt für Werbung des Arbeitgebers auf dem Kenn-  
zeichenhalter des privaten Pkw des Arbeitnehmers als  
Arbeitslohn
- 874 Ein Taxi ist kein „öffentliches Verkehrsmittel“  
i. S. des § 9 Abs. 2 Satz 2 EStG
- 874 Entschädigungszahlung als verdeckte Gewinn-  
ausschüttung
- 875 Keine Anwendung des § 8b Abs. 3 Satz 1 KStG  
auf Veräußerungsgewinn nach § 21 Abs. 1 Satz 1  
UmwStG 2002
- 875 Erweiterte Kürzung bei Überlassung von Gewerbe-  
räumen an geringfügig beteiligte Genossin
- 876 Erklärung zur optionalen Vollverschonung von  
Betriebsvermögen
- 877 Befristete Steuersatzsenkung auf die Lieferung von  
Gas und Fernwärme
- 877 Verkauf von Gutscheinen für Freizeiterlebnisse vor  
Inkrafttreten von § 3 Abs. 13 bis 15 UStG n. F.
- 877 Ortskundeprüfung als steuerfreie Leistung
- 878 Unternehmereigenschaft bei planmäßigem An- und  
Verkauf im Rahmen eines Internethandels (hier: ebay)
- 878 Neufassung des AEAO zu § 233a
- 879 Aufrechnung im Insolvenzverfahren; Berücksichtigung  
eines Berichtigungsbetrags in einem falschen Besteue-  
rungszeitraum
- 879 Lauf der Festsetzungsfrist bei Erbeinsetzung
- 879 Schätzung der Besteuerungsgrundlagen für die  
Vergnügungsteuer bei Geldspielautomaten
- 880 Klagebefugnis nach Abhilfebescheid der Familien-  
kasse im Klageverfahren; kindergeldrechtliche  
Ausschlussfrist
- 880 Zeitpunkt des Eingangs eines über das besondere  
Anwaltspostfach übermittelten Schriftsatzes
- VII Service/Impressum

 Literatur

 Audio

 Experten-Blog

 Video

Herausgeber: WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

# BayVBl.



WU  
D3-Z154

## 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

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

*Guido Tiesel*, Leitender Ministerialrat im Bayerischen Staatsministerium der Justiz – stellvertretender Leiter des Landesjustizprüfungsamtes

### Redaktion

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

## Aus dem Inhalt

- 801 **Dunkl/Rath** Konnexität und Mehrbelastungsausgleich im Bereich der Kindertagesbetreuung, Art. 83 Abs. 3 Satz 2 BV
- 806 **Zeiser** Der sogenannte „Rechtskreiswechsel“ im Spannungsfeld aus verfassungsrechtlichem Aufgabenübertragungsverbot und Konnexitätsgrundsatz
- 811 **Parzefall** Die neue „5 H-Regelung“ (1000 m Mindestabstand) bei den wichtigsten Fallgruppen der Windenergie
- 814 **Kimpfler** Journalismus in Zeiten des Krieges (Tagungsbericht)
- 816 **EuGH** Dublin-III-Verordnung; Aussetzung der Überstellung aufgrund der COVID-19-Pandemie
- 819 **BayVGH** Lichtzeichen für zu Fuß Gehende (Fußgängerampel); Klagebefugnis
- 830 **BVerwG** Teilwiderruf; Zuwendungsbescheid; Zweckverfehlung; Jahresfrist; Kenntnis; Anhörung



**Schriftleiter** Dr. Attila Széchenyi M.A., Leitender Regierungsdirektor, Regierung von Oberfranken, Bayreuth, Balthasar-Neumann-Str. 9, 95444 Bayreuth, Tel. (01 75) 8 28 68 20; E-Mail: bayvbl@boorberg.de

## Inhalt

### Abhandlungen

*Dunkl/Rath*, Konnexität und Mehrbelastungsausgleich im Bereich der Kindertagesbetreuung, Art. 83 Abs. 3 Satz 2 BV — 801

*Zeiser*, Der sogenannte „Rechtskreiswechsel“ im Spannungsfeld aus verfassungsrechtlichem Aufgabenübertragungsverbot und Konnexitätsgrundsatz — 806

*Parzefall*, Die neue „5 H-Regelung“ (1000 m Mindestabstand) bei den wichtigsten Fallgruppen der Windenergie — 811

### Ausbildung und Prüfung

Aufgabe 10 der Zweiten Juristischen Staatsprüfung 2018/1 (*Zöllner*) — 834

### Notizen

Abhandlungen in den weiteren Verwaltungsblättern im Jahr 2022 — II

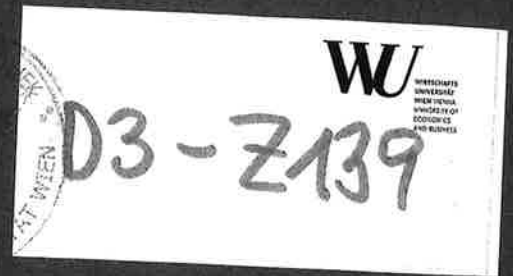
Veranstaltung, Vorschau, Impressum — IV

### Bericht

*Kimpfner*, Journalismus in Zeiten des Krieges — 814

### Rechtsprechung

<b>EuGH</b>	U.v. 22.09.2022	<b>Rs. C-245/21</b>	Vorlage zur Vorabentscheidung; Bestimmung des für die Prüfung eines Antrags auf internationalen Schutz zuständigen Mitgliedstaats; Überstellung der betroffenen Person an den für die Prüfung ihres Antrags zuständigen Mitgliedstaat; Aussetzung der Überstellung aufgrund der COVID-19-Pandemie; Unmöglichkeit, die Überstellung durchzuführen; gerichtlicher Rechtsschutz; Auswirkungen auf die Überstellungsfrist — 816
<b>BayVGH</b>	B.v. 20.07.2022	<b>11 ZB 21.1777</b>	Lichtzeichen für zu Fuß Gehende (Fußgängerampel); Sinnbild „Fußgänger“; Verwendung alternativer Ampelfiguren; Wiener Ampelpärchen; Klagebefugnis — 819
	U.v. 20.07.2022	<b>12 B 21.3169</b>	Bayerische Eigenheimzulage; Schriftformerfordernis bei Antragstellung; Fristwahrung durch Online-Antragstellung; faires Verfahren; Wiedereinsetzung in den vorigen Stand; fehlerhafte Auskunft über Verfahrensstand — 823
	B.v. 23.09.2021	<b>9 ZB 21.521</b>	Denkmalschutzrechtlicher Ensembleschutz; Einbau von Kunststofffenstern; Materialgerechtigkeit — 827
<b>BVerwG</b>	U.v. 25.05.2022	<b>8 C 11.21</b>	Teilwiderruf; Zuwendungsbescheid; Zweckverfehlung; Jahresfrist; Kenntnis; Anhörung — 830
<b>Wissenswertes für den Rechtsanwalt</b>			
<b>BVerwG</b>	B.v. 15.07.2022	<b>3 B 17.21</b>	Gesonderter Schriftsatz; Berufungsbegründung; Zulassung der Berufung durch das Berufungsgericht — 832



## HAUPTSCHRIFTLÉITUNG

Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner, Bonn

## SCHRIFTLÉITUNG

Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner, Bonn

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 †

## AUS DEM INHALT

### ABHANDLUNGEN

Christian Schäfer/Tim Niklas Dapprich

Vorbereitung von EMRK-Verstößen per Gesetz im Vereinigten Königreich? – Eine Betrachtung aus völker- und verfassungsrechtlicher Perspektive

S. 1301

### BERICHTE

Jacqueline Lorenzen

»Radikalisierung und Extremismus: Aufgabenfelder und Herausforderungen der Nachrichtendienste« – Bericht über das 4. Symposium zum Recht der Nachrichtendienste

S. 1309

### RECHTSPRECHUNG

EuGH, Große Kammer, Ur. v. 20.09.2022 – C-793/19 und C-794/19

Unionsrechtswidrigkeit der deutschen Vorratsdatenspeicherung – mit Anmerkung Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner, Universität Bonn

S. 1315

BVerfG, Beschl. v. 24.10.2022 – 2 BvR 2222/21

Verfassungsbeschwerde im »NSU-Prozess« erfolglos

S. 1320

BVerwG, Ur. v. 24.02.2022 – 1 WB 17/21

Politische Einflussnahme

S. 1328

BVerwG, Ur. v. 16.03.2022 – 8 C 6.21

Verfassungskonforme Auslegung der Ermächtigung zu Sonntagsöffnungen nach § 6 Abs. 1 Satz 1 BerlLadÖffG

S. 1331

OVG NRW, Ur. v. 29.03.2022 – 2 D 351/21.NE

Rechtsschutzbedürfnis für eine Veränderungssperre

S. 1335



OSTERREICH  
1020 WIEN  
Welthandelsplatz 1 - Haus LC  
Zeitschriftenmanagement  
Universitätsbibliothek  
Wirtschaftsuniversität Wien  
2817570 / 1  
Presse International, 02421  
Wolters Kluwer Deutschland GmbH, Postfach 2352, 56513 NEUWIED, I

Heft 22  
15. November 2022  
Seiten 1301-1352  
137. Jahrgang  
Art.-Nr. 56412222  
PVSt 2423

# 22

## Carl Heymanns Verlag



### INHALT 22 · 2022

DVBI aktuell  
Vorschau/Impressum

#### Aufsätze

Vorbereitung von EMRK-Verstößen per Gesetz im Vereinigten Königreich? – Eine Betrachtung aus völker- und verfassungsrechtlicher Perspektive  
Wiss. Mitarbeiter Christian Schäfer, LL.M., und Wiss. Mitarbeiter Tim Niklas Dapprich, LL.M., Siegen **1301**

#### Berichte

»Radikalisierung und Extremismus: Aufgabenfelder und Herausforderungen der Nachrichtendienste« – Bericht über das 4. Symposium zum Recht der Nachrichtendienste  
Akad. Mit. Dr. Jacqueline Lorenzen, Heidelberg **1309**

#### Buchbesprechungen

Storm/Bunge: Handbuch der Umweltverträglichkeitsprüfung HdUVP  
Prof. Dr. Wilfried Erbguth, Rostock **1311**

Hruschka (Hrsg.): Genfer Flüchtlingskonvention  
Ministerialrat Dr. Falk Fritzsch, Stuttgart **1312**

MKunzendorf: Gelenkter Wille Böker: Nudge im Spiegel des allgemeinen Persönlichkeitsrechts  
Prof. Dr. Dr. h.c. Helmut Goerlich, Leipzig **1313**

#### Rechtsprechung

##### Europäischer Gerichtshof

EuGH, Große Kammer, Urt. v. 20.09.2022 – C-793/19 und C-794/19  
Unionsrechtswidrigkeit der deutschen Vorratsdatenspeicherung – mit Anmerkung Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner, Universität Bonn **1315**

**III Bundesverfassungsgericht**  
**VII BVerfG**, Beschl. v. 24.10.2022 – 2 BvR 2222/21  
Verfassungsbeschwerde im »NSU-Prozess« erfolglos **1320**

**Bundesverwaltungsgericht**  
BVerwG, Urt. v. 24.02.2022 – 1 WB 17/21  
Politische Einflussnahme **1328**

BVerwG, Urt. v. 16.03.2022 – 8 C 6.21  
Verfassungskonforme Auslegung der Ermächtigung zu Sonntagsöffnungen nach § 6 Abs. 1 Satz 1 BerlLadÖffG **1331**

**Oberverwaltungsgerichte/Verwaltungsgerichtshöfe**  
OVG NRW, Urt. v. 29.03.2022 – 2 D 351/21.NE  
Rechtsschutzbedürfnis für eine Veränderungssperre **1335**

Bay.VGH, Urt. v. 24.05.2022 – 15 N 21.2545  
Inhalt von Bekanntmachungen nach dem BauGB **1337**

OVG Rheinland-Pfalz, Urt. v. 30.06.2022 – 7 A 10018/21.OVG  
Rettungsdienstliche Maßnahmen **1340**

VGH Baden-Württemberg, Beschl. v. 19.07.2022 – 1 S 1121/22  
Ermessensfehlerfreie Vergabeentscheidung **1343**

OVG Bremen, Beschl. v. 07.09.2022 – 7 A 10018/21.OVG  
Überlassung von Räumlichkeiten an eine Fraktion zur Abhaltung einer Pressekonferenz **1350**