



97. Jahrgang / 20. Dezember 2022 / Nr. 36

# SW D3-Z25

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

## Steuer- und Wirtschaftskartei

### **Kryptowährungsverordnung**

Die ab 1. 1. 2023 geltenden Regelungen im Detail

### **Dreiecksgeschäfte**

Bedeutung einer formgerechten Rechnung

### **Rechtsanwalt als Intermediär**

Berufsgeheimnis vs Meldepflicht

### **SAF-T 2.0**

Digitalisierung der steuerlichen Außenprüfung

### **Register wirtschaftlicher Eigentümer**

5. Geldwäscherichtlinie ist teilweise ungültig

### **Rechtsprechung**

EuGH-Judikatur: Update

VwGH-Judikatur aus dem Mai 2022

**Linde**  
www.lindeverlag.at



## In diesem Heft

Die neue Kryptowährungsverordnung ( <i>Wild / Luka</i> )	1370
Bye Bye Pragmatismus, willkommen zurück Formalismus ( <i>Huber / Lacha</i> )	1377
Befreiung des dem Berufsgeheimnis unterliegenden Rechtsanwalt-Intermediärs von der Meldepflicht ( <i>SWK-Redaktion</i> )	1384
Neuerliche Zinsanpassung	1385
Liste der begünstigten Luftverkehrsunternehmer	1385
UStR-Wartungserlass 2022 veröffentlicht	1385
Steuertermine im Jänner	1385
SAF-T 2.0 – Digitalisierung der steuerlichen Außenprüfung in Österreich ( <i>Eberhartinger / Brezina / Zieser</i> )	1386
EuGH erklärt die 5. Geldwäscherichtlinie für teilweise ungültig ( <i>Glaser</i> )	1391
OGH zum Pachtzins für eine Schutzhütte während der COVID-19-Pandemie	1396
Geplante Änderung des Kärntner KBBG	1396
Aktuelle EuGH-Rechtsprechung ( <i>Aigner</i> )	1397
■ MwSt/Vorauszahlung	
■ MwSt/Vorsteuererstattung	
■ MwSt/Schausteller	
■ MwSt/Fernsehanbieter	
■ MwSt/Differenzbesteuerung	
■ Verbrauchsteuern/Brauerei	
■ Energiesteuer/Stromsteuererstattungsansprüche	
■ Zusammenarbeit der Verwaltungsbehörden/Fristversäumnis	
Neues aus der EU	1399
Aktuelle VwGH-Rechtsprechung ( <i>Bodis</i> )	1400
■ Haftungsinanspruchnahme Abzugsteuer	

Impressum: Siehe Umschlagseite gegenüber

Inhaltsverzeichnisdienst per E-Mail.

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

# SWK

Steuer- und Wirtschaftskartei

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

**Tel. Redaktion:** +43 1 24 630, **Fax:** DW 751

**E-Mail Redaktion:** [redaktion@lindeverlag.at](mailto:redaktion@lindeverlag.at)

**Tel. Verlag:** +43 1 24 630 Serie, **Fax:** DW 723

**Adresse:** 1210 Wien, Scheydgasse 24

# ZEUS

# 04

25. Jahrgang 2022  
Seiten 687-874

ZEITSCHRIFT FÜR EUROPARECHT

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

D3-757



## Herausgeber

Marc Bungenberg  
Christian Calliess  
Thomas Giegerich  
Michael Hahn  
Torsten Stein

Jürgen Bröhmer

**AUKUS, Quad und ANZUS – Neues und Altes zur  
Sicherheitsarchitektur Australiens**

Christian Calliess

**Funktionswandel von Grundfreiheiten und Grundrechten im Recht  
der Europäischen Union als Legitimationsproblem**

Mareike Fröhlich und Anja Trautmann

**25 Jahre europäischer Beitrittsprozess von Osterweiterung über  
Stillstand zu notwendigen Reformen**

Oskar J. Gstrein

**European AI Regulation: Brussels Effect versus Human Dignity?**

Robin van der Hout

**Die Russland-Sanktionen der EU – die Kraft, die aus der Krise  
kommt?**

Maria Meng-Papantoni

**The EU Energy Sector in Turmoil**

Zlatan Meškić

**On the Lack of a General Part for EU Private International Law**

Kristina Müller

**Der Grundsatz der Energiesolidarität als unionsverfassungsrechtlicher  
Rechtmäßigkeitsmaßstab: Besprechung der unionsgerichtlichen  
Entscheidungen in den Rechtssachen T-883/16 und C-848/19 P**

Pieter Van Vaerenbergh

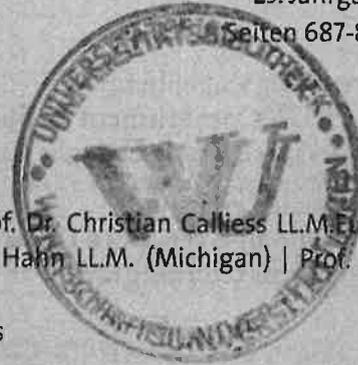
**The EU's Commitment to Social and Environmental Standards in its  
Modernised Trade Defence Instruments**

Sebastian Zeitmann

**Towards an Ever More Differentiated Union? – Exit Strategies from  
Differentiated Integration**



**Nomos**



ZEITSCHRIFT FÜR EUROPARECHTLICHE STUDIEN

**Herausgeber:** Prof. Dr. Marc Bungenberg LL.M. (Lausanne) | Prof. Dr. Christian Calliess LL.M.Eur. | Prof. Dr. Thomas Giegerich LL.M. (Virginia) | Prof. Dr. Michael Hahn LL.M. (Michigan) | Prof. Dr. Torsten Stein

**Gründungsherausgeber:** Prof. em. Dr. Dr. Dr. h.c. mult. Georg Ress

Europa-Institut der Universität des Saarlandes · Sektion Rechtswissenschaft · Postfach 15 11 50 · D-66041 Saarbrücken

**Schriftleitung:** Bianca Böhme LL.M. (Vi.S.d.P.)

**Redaktion:** Prof. Dr. Jürgen Bröhmer | Dr. Christian von Buttlar LL.M. | Prof. Dr. Iris Canor | Dr. Mareike Fröhlich LL.M. | Dr. Oskar Gstrein LL.M. | Prof. Dr. Robin van der Hout LL.M. | André Husheer | Helen Kuchler | Dieter Lang LL.M.Eur. | Prof. Dr. Maria Meng-Papantoni | Prof. Dr. Zlatan Meškić | Kristina Müller | Prof. Dr. Alexander Proelß | Prof. Dr. Dagmar Richter | Rüdiger Sailer | Dr. Anne Thies LL.M. | Dr. Anja Trautmann LL.M. | Dr. Pieter Van Vaerenbergh LL.M. | Sebastian Zeitmann LL.M.

## Inhalt

Geleitwort	689
Jürgen Bröhmer AUKUS, Quad und ANZUS – Neues und Altes zur Sicherheitsarchitektur Australiens	691
Christian Calliess Funktionswandel von Grundfreiheiten und Grundrechten im Recht der Europäischen Union als Legitimationsproblem	709
Mareike Fröhlich und Anja Trautmann 25 Jahre europäischer Beitrittsprozess von Osterweiterung über Stillstand zu notwendigen Reformen	733
Oskar J. Gstrein European AI Regulation: Brussels Effect versus Human Dignity?	755
Robin van der Hout Die Russland-Sanktionen der EU – die Kraft, die aus der Krise kommt?	773
Maria Meng-Papantoni The EU Energy Sector in Turmoil Legal Aspects of the Role of Gas as a Bridge towards the Net-Zero: A Concise Outlook	791
Zlatan Meškić On the Lack of a General Part for EU Private International Law	803
Kristina Müller Der Grundsatz der Energiesolidarität als unionsverfassungsrechtlicher Rechtmäßigkeitsmaßstab: Besprechung der unionsgerichtlichen Entscheidungen in den Rechtssachen T-883/16 und C-848/19 P	819

Pieter Van Vaerenbergh The EU's Commitment to Social and Environmental Standards in its Modernised Trade Defence Instruments	843
Sebastian Zeitzmann Towards an Ever More Differentiated Union? – Exit Strategies from Differentiated Integration	859

**Schriftleitung:** Bianca Böhme LL.M. (V.i.S.d.P.)

**Lektorat:** Lars Ruf und Simon Steiner

**Redaktionsanschrift:** Europa-Institut der Universität des Saarlandes | Sektion Rechtswissenschaft | Postfach 15 11 50 | D-66041 Saarbrücken | Telefon (0681) 302 6629 | Fax (0681) 302 4879 | E-Mail zeus@europainstitut.de | www.zeus.nomos.de

**Erscheinungsweise:** 4 Ausgaben pro Jahr

**Bezugspreise 2022:** Jahresabonnement inkl. Online (Privatbezieher) 118,- €, Studentenvorzugspreis (jährliche Vorlage einer gültigen Studienbescheinigung) 45,- €, Institutionen inkl. Online zur Mehrfachnutzung 272,- €, Einzelheft 32,- €. Alle Preise verstehen sich inkl. MWSt, zzgl. Vertriebskostenanteil.

**Bestellmöglichkeit:** Bestellungen beim örtlichen Buchhandel oder direkt bei der Nomos Verlagsgesellschaft Baden-Baden

**Kündigungsfrist:** jeweils einen Monat vor Kalenderjahresende

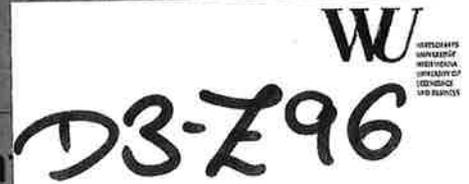
**Bankverbindung generell:** Zahlungen jeweils im Voraus an Nomos Verlagsgesellschaft, Postbank Karlsruhe: BIC PBNKDEFF, IBAN DE07 6601 0075 0073 6367 51 oder Sparkasse Baden-Baden Gaggenau: BIC SOLADES1BAD, IBAN DE05 6625 0030 0005 0022 66

**Druck und Verlag:** Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG | Waldseestrasse 3-5 | D-76530 Baden-Baden | Telefon (07221) 2104-0 | Fax (07221) 2104-27 | E-Mail nomos@nomos.de

**Anzeigen:** Sales friendly Verlagsgesellschaft | Pfaffenweg 15 | 53227 Bonn | Telefon (0228) 978980 | Fax (0228) 9789820 | E-Mail roos@sales-friendly.de

**Urheber- und Verlagsrechte:** Die Zeitschrift sowie alle in ihr enthaltenen einzelnen Beiträge und Abbildungen sind urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung, die nicht ausdrücklich vom Urheberrechtsgesetz zugelassen ist, bedarf der vorherigen Zustimmung des Verlags. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag das ausschließliche Verlagsrecht für die Zeit bis zum Ablauf des Urheberrechts. Eingeschlossen sind insbesondere auch das Recht zur Herstellung elektronischer Versionen und zur Einspeicherung in Datenbanken sowie das Recht zu deren Vervielfältigung und Verbreitung online oder offline ohne zusätzliche Vergütung. Nach Ablauf eines Jahres kann der Autor anderen Verlagen eine einfache Abdruckgenehmigung erteilen; das Recht an der elektronischen Version verbleibt beim Verlag. Namentlich gekennzeichnete Beiträge geben nicht in jedem Fall die Meinung der Herausgeber/Redaktion oder des Verlages wieder. Unverlangt eingesendete Manuskripte – für die keine Haftung übernommen wird – gelten als Veröffentlichungsvorschlag zu den Bedingungen des Verlages. Die Redaktion behält sich eine längere Prüfungsfrist vor. Eine Haftung bei Beschädigung oder Verlust wird nicht übernommen. Bei unverlangt zugesandten Rezensionen keine Garantie für Besprechung oder Rückgabe. Es werden nur unveröffentlichte Originalarbeiten angenommen. Die Verfasser erklären sich mit einer nicht sinnenstellenden redaktionellen Bearbeitung einverstanden.

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



## Herausgeber

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

## Schriftleitung

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

## Aus dem Inhalt

- 849 **Dr. Stefan Müller und Anna Vinokurova**  
Verlegerbegriff im Rahmen des § 63a Abs. 2 UrhG und der Beteiligungsanspruch von Bildagenturen
- 857 **Professor Dr. Christian Schertz**  
Persönlichkeitsrechte von Politikern  
Eine Aufforderung zur Neujustierung der Rechtsprechung
- 861 **Professor Dr. Christoph Wagner**  
Kommunikation in sozialen Medien und Grundrechte – Zur Drittwirkung der Meinungsfreiheit und Ausgestaltung einer dienenden Medienfreiheit
- 870 **Professor Dr. Marcus Schladebach, LL.M.**  
Weiche Werbetrenner im Rundfunkrecht
- 875 **Dr. Stefanie Schult, LL.M.**  
Zum Status intraföderaler Staatsverträge im Rundfunkbereich
- 880 **Dr. Reinhart Binder**  
Optionen und Grenzen einer Strukturreform des öffentlich-rechtlichen Rundfunks
- 893 **Professor Dr. Marco Gercke**  
Die Entwicklung des Internetstrafrechts 2021/2022
- 907 **BGH, Urteil vom 9.8.2022 – VI ZR 1244/20**  
Prüfpflichten eines Hotelbewertungsportals im Falle des Bestreitens eines Kundenkontakts  
mit Anmerkung **Dr. Andreas Engel, LL.M.**
- 914 **BGH, Urteil vom 28.7.2022 – I ZR 171/21 – Reizdarmsyndrom**  
Zitat öffentlich zugänglicher Fachaussagen eines Arztes in Werbeanzeige
- 920 **BGH, Urteil vom 7.4.2022 – I ZR 107/21 – Der Idiot**  
Einstufung einer im Rahmen einer bühnenmäßigen Aufführung eines Sprechtheaters erklingenden Musik



INSTITUT FÜR URHEBER-  
UND MEDIENRECHT



**Nomos**

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

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

Redaktionsassistentz: Engeline Eustrup, Dr. Pascal Oberndörfer, Dr. Florian Skupin

Anschrift der Redaktion:

Institut für Urheber- und Medienrecht, Salvatorplatz 1, 80333 München,  
Telefon (0 89) 29195470, Telefax (0 89) 29195480,  
E-Mail: redaktion@urheberrecht.org, URL: <http://www.urheberrecht.org/>

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

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

# ZUM

## Zeitschrift für Urheber- und Medienrecht



66. Jahrgang · Heft 12/2022

ISSN 0177-6762

um

INSTITUT FÜR URHEBER-  
UND MEDIENRECHT

## Inhaltsverzeichnis

### Aufsätze

<b>Dr. Stefan Müller und Anna Vinokurova</b> Verlegerbegriff im Rahmen des § 63a Abs. 2 UrhG und der Beteiligungsanspruch von Bildagenturen .....	849–856
<b>Professor Dr. Christian Schertz</b> Persönlichkeitsrechte von Politikern Eine Aufforderung zur Neujustierung der Rechtsprechung .....	857–861
<b>Professor Dr. Christoph Wagner</b> Kommunikation in sozialen Medien und Grundrechte – Zur Drittwirkung der Meinungsfreiheit und Ausgestaltung einer dienenden Medienfreiheit .....	861–869
<b>Professor Dr. Marcus Schladebach, LL.M.</b> Weiche Werbetrenner im Rundfunkrecht .....	870–874
<b>Dr. Stefanie Schult, LL.M.</b> Zum Status intraföderaler Staatsverträge im Rundfunkbereich .....	875–880
<b>Dr. Reinhart Binder</b> Optionen und Grenzen einer Strukturreform des öffentlich-rechtlichen Rundfunks .....	880–892
<b>Professor Dr. Marco Gercke</b> Die Entwicklung des Internetstrafrechts 2021/2022 .....	893–906
<b>Dr. Andreas Engel, LL.M.</b> Prüfpflichten für Bewertungsportale und Anforderungen an Rügen seitens Bewerteter im Lichte von (Unternehmens-)Persönlichkeitsrecht, UWG und Digital Services Act Anmerkung zu BGH, Urteil vom 9.8.2022 – VI ZR 1244/20 (ZUM 2022, 907) .....	911–914

### Rechtsprechung

<b>Prüfpflichten eines Hotelbewertungsportals im Falle des Bestreitens eines Kundenkontakts</b> BGH, Urteil vom 9.8.2022 – VI ZR 1244/20 – OLG Köln .....	907–911
<b>Zitat öffentlich zugänglicher Fachaussagen eines Arztes in Werbeanzeige</b> BGH, Urteil vom 28.7.2022 – I ZR 171/21 – Reizdarmsyndrom .....	914–920

Einstufung einer im Rahmen einer bühnenmäßigen Aufführung eines Sprechtheaters erklingenden Musik  
BGH, Urteil vom 7.4.2022 – I ZR 107/21 – Der Idiot – OLG Düsseldorf ..... 920–923

## Buchbesprechungen

**Felix Maatz:** Influencer Marketing – Eine medien- und lauterkeitsrechtliche Analyse

**Helmand Nadi:** Die rechtlichen Anforderungen an die Werbekennzeichnung im Influencer Marketing

**Miriam Lemmert:** Die Vermarktung des Kindes im Influencer-Marketing – Kinderrechte in Sozialen Netzwerken

Professor Dr. Karl-Nikolaus Peifer ..... 924–926

**Marc Liesching et al.:** Das NetzDG in der praktischen Anwendung – Eine Teilevaluation des Netzwerkdurchsetzungsgesetzes

Professor Dr. Jörn Lüdemann ..... 926–927

**Peter Bräutigam/Torsten Kraul (Hrsg.):** Internet of Things

Professor Dr. Martin Ebers ..... 927–928

### Schriftleitung

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

### Erscheinungsweise

11 Ausgaben im Jahr mit einer Doppelnummer

### Bezugspreise 2022

Miniabo (4 Ausgaben) € 69,00 inkl. Vertriebskosten und Porto;  
Jahresabonnement € 385,00 zzgl. Vertriebskostenanteil € 27,00 plus Direktbeorderungsgebühr Inland € 5,90 p.a.  
Jahresabonnement für ZUM und ZUM-RD im Kombinationsangebot € 535,00 zzgl. Vertriebskostenanteil € 54,00 plus Direktbeorderungsgebühr Inland € 11,80 p.a.  
Einzelpreis: € 40,00  
Alle Preise verstehen sich inkl. MWSt.  
Beihefte, die zu diesem Titel erscheinen, werden den Abonnenten mit einem Vorzugspreis automatisch zugesandt und können bei Nichtgefallen zurückgegeben werden.

### Bestellmöglichkeit

Bestellungen beim örtlichen Buchhandel oder direkt bei der Nomos Verlagsgesellschaft Baden-Baden

### Kündigungsfrist

Jeweils ein Monat vor Kalenderjahresende

### Bankverbindung generell

Zahlungen jeweils im Voraus an Nomos Verlagsgesellschaft, Postbank Karlsruhe:  
BLZ: 660 100 75 Konto Nr.: 73636751 IBAN: DE07.6601.0075.0073.6367.51 BIC:  
PBNKDEFF oder Stadtparkasse Baden-Baden: BLZ: 662 500 30 Konto Nr.:  
5002266 IBAN: DE05.6625.0030.0005.0022.66 BIC: SOLA DE S1 BAD

### Druck und Verlag

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

### Anzeigen

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

### Urheber- und Verlagsrechte

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

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

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden. Printed in Germany

ISSN 0177-6762

12 | 2022

12. Jahrgang  
15. Dezember 2022  
S. 309-340  
PVSt 24054



# Wirtschaftsstrafrecht und Haftung im Unternehmen



WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7319

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

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

<b>Aufsätze &gt;</b>	<b>Detlef Burhoff</b> – Zusätzliche Verfahrensgebühr Nr. 4142/5116 VV RVG bei anwaltlicher Tätigkeit im Hinblick auf Einziehung und verwandte Maßnahmen .....	309
	<b>Adrian Mangalia</b> – Einziehung bei Geldwäsche nach § 261 Abs. 10 StGB .....	316
	<b>Markus Rübenstahl</b> – Zur Einziehung des Tatlohns bei Cum-Ex-Steuerstraftaten und zum Erlöschen der Steuerschuld trotz Anfechtung bzw. Zahlung unter Vorbehalt .....	318
<b>Rechtsprechung &gt;</b>	Keine Steuerhinterziehung bei Kenntnis des Finanzamts (FG Münster, Ur. v. 24.6.2022 – 4 K 135/19 E) <i>m. Anm. Manuela Beckert</i> .....	323
	Vortatfeststellung bei inländischer Begünstigung eines europäischen „Biersteuerkarussells“ (LG Nürnberg-Fürth, Ur. v. 5.2.2020 – 18 KLS 503 Js 135/16 (2)) <i>m. Anm. Markus Ebner</i> .....	328
	Gewinnabschöpfung bei Verstoß gegen Zweckentfremdungsverbot (BayObLG, Beschl. v. 16.5.2022 – 201 ObOWi 483/22) <i>m. Anm. Christian Laustetter</i> .....	334

**ottoschmidt**



86202702212



# 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 Venn · RA Prof. Dr. Jochen Vetter · RA Dr. Marko Voß

## Inhalt

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

### Aufsätze

#### **Detlef Burhoff – Zusätzliche Verfahrensgebühr Nr. 4142/5116 VV RVG bei anwaltlicher Tätigkeit im Hinblick auf Einziehung und verwandte Maßnahmen**

Durch das am 1.7.2017 in Kraft getretene „Gesetz zur Reform der strafrechtlichen Vermögensabschöpfung“ v. 13.4.2017 (BGBl. 2017, S. 872) ist das Recht strafrechtlicher Vermögensabschöpfung und diese vorbereitender vorläufiger Sicherungsmaßnahmen vollständig neu geregelt worden. Durch diese Neuregelung ist es, was bei der vom BGH veröffentlichten Rechtsprechung deutlich festzustellen ist, zu einem noch weiteren Ansteigen der Zahl von Entscheidungen gekommen, die sich mit den Fragen der Einziehung nach den 73 ff. StGB befassen. Viele Entscheidungen, die Vermögens- und/oder Betäubungsmitteldelikte betreffen, nehmen auch zu Einziehungsfragen Stellung. Das bedeutet, dass damit auch die anwaltlichen Gebühren regelnden Nrn. 4142, 5116 VV RVG an Bedeutung (weiter) zugenommen haben. .... 309

#### **Adrian Mangalia – Einziehung bei Geldwäsche nach § 261 Abs. 10 StGB**

Der Beitrag behandelt das Verhältnis zwischen den §§ 73 ff. und §§ 74 ff. StGB im Anwendungsbereich des § 261 Abs. 10 StGB ..... 316

#### **Prof. Dr. Markus Rübenthal – Zur Einziehung des Tatlohns bei Cum-Ex-Steuerstraftaten und zum Erlöschen der Steuerschuld trotz Anfechtung bzw. Zahlung unter Vorbehalt – Zugleich Besprechung von BGH, Beschl. v. 6.4.2022 – 1 StR 466/21**

Mit Beschluss vom 6.4.2022 (1 StR 466/21) führt der BGH seine Rechtsprechung zur Einziehung bei Fällen der Steuerhinterziehung im Zusammenhang mit Cum-Ex-Steuerhinterziehungsfällen fort und äußert sich zu Auslegung und Anwendungsbereich des § 73e Abs. 1 S. 1 StGB, indem er festhält, dass die Vorschrift der Abschöpfung des vom Angeklagten erlangten Tatlohns – d.h. der für die Tat erlangten Vorteile – nicht entgegensteht. .... 318



## Inhalt

---

### Rechtsprechung

---

#### Steuerstrafrecht

Keine Steuerhinterziehung bei Kenntnis des Finanzamts	(FG Münster, Urt. v. 24.6.2022 – 4 K 135/19 E) <i>m. Anm. Manuela Beckert</i> .....	323
Vortatfeststellung bei inländischer Begünstigung eines europäischen „Biersteuerkarussells“	(LG Nürnberg-Fürth, Urt. v. 5.2.2020 – 18 Kls 503 Js 135/16 (2)) <i>m. Anm. Markus Ebner</i> .....	328

#### Verfahrensrecht

Gewinnabschöpfung bei Verstoß gegen Zweckentfremdungsverbot	(BayObLG, Beschl. v. 16.5.2022 – 201 ObOWi 483/22) <i>m. Anm. Christian Laustetter</i> .....	334
Einziehung von Taterträgen trotz Rückzahlung zu Unrecht erstatteter Steuern	(BGH, Beschl. v. 6.4.2022 – 1 StR 466/21) .....	338

### ZWH Report

---

#### Kurze Nachrichten

Zentralstelle für Sanktionsdurchsetzung stößt auf Ablehnung .....	R5
Sanktionsdurchsetzung verbessert .....	R5
Keine Daten zur selbstständigen Einziehung .....	R6
Überprüfung der Geldwäsche-Bekämpfung .....	R6
Transparency Deutschland: Deutsche Abgeordnete im Europaparlament bremsen bei Geldwäscheverordnung .....	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.**

## HAUPTSCHRIFTFLEITUNG

Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner, Bonn

## SCHRIFTFLEITUNG

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 Stürer †

## AUS DEM INHALT

### ABHANDLUNGEN

Patrick Hilbert

Klimawandelanpassung durch Verwaltungsrecht S. 1409

Wolfgang Durner

Wie viel einheitliche Gesetzgebung braucht und verträgt ein föderaler Staat? S. 1416

### BERICHTE

Konstantin Redeker

Die nachhaltige Stadt der Zukunft – Welche Neuregelungen empfehlen sich zu Verkehr, Umweltschutz und Wohnen? S. 1418

### RECHTSPRECHUNG

BVerwG, Beschl. v. 08.04.2022 – 6 B 17/21

(Kein) Mädchen im Knabenchor S. 1425

BVerwG, Beschl. v. 29.04.2022 – 5 CN 2.21

Zweckentfremdungsverbotssatzung wirksam S. 1428

BVerwG, Urte. v. 10.05.2022 – 4 CN 2.20

Anwendung der 18. BImSchV bei der Überplanung einer Gemengelage S. 1431

VGH Kassel, Beschl. v. 14.12.2021 – 5 A 649/18.Z

Gießener Bürgerbeteiligungssatzung – mit Anmerkung Dietrich Metz S. 1433

Bay. VGH, Urte. v. 01.06.2022 – 5 B 22.674

Kreuz als christliches Symbol auf Dienststelle S. 1441

Nds. OVG, Beschl. v. 14.07.2022 – 1 ME 58/22

Abänderung eines Eilbeschlusses – Zur UVP-Pflicht im Baugenehmigungsverfahren S. 1447

Bay. VGH, Urte. v. 20.07.2022 – 4 B 20.3009

Kostenersatz für Feuerwehreinsatz im technischen Hilfsdienst S. 1451

OVG NRW, Beschl. v. 17.10.2022 – 18 B 814/22

Rechtsschutz gegen die Annullierung eines (abgelaufenen) Schengenvisums S. 1457

VG Trier, Beschl. v. 27.09.2022 – 7 L 2837/22.TR

Tätowierung im Dienstverhältnis S. 1462



Heft 24  
15. Dezember 2022  
Seiten 1409–1464  
137. Jahrgang  
Art.-Nr. 56412224  
PVSt 2423

# 24

Carl Heymanns Verlag



### INHALT 24 · 2022

DVBI aktuell  
Vorschau/Impressum

III  
VII

BVerwG, Beschl. v. 29.04.2022 – 5 CN 2.21  
Zweckentfremdungsverbotssatzung wirksam **1428**

#### Aufsätze

Klimawandelanpassung durch Verwaltungsrecht  
Rechtsanwalt und Fachanwalt für Verwaltungsrecht,  
Prof. Dr. Patrick Hilbert, Münster **1409**

Wie viel einheitliche Gesetzgebung braucht und  
verträgt ein föderaler Staat?  
Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner LL.M., Bonn **1416**

BVerwG, Ur. v. 10.05.2022 – 4 CN 2.20  
Anwendung der 18. BImSchV bei der Überplanung  
einer Gemengelage **1431**

#### Oberverwaltungsgerichte/Verwaltungsgerichtshöfe

VGH Kassel, Beschl. v. 14.12.2021 – 5 A 649/18.Z  
Gießener Bürgerbeteiligungssatzung – mit  
Anmerkung Dietrich Metz, Ltd. Magistratsdirektor  
a.D., Marburg **1433**

Bay. VGH, Ur. v. 01.06.2022 – 5 B 22.674  
Kreuz als christliches Symbol auf Dienststelle **1441**

Nds. OVG, Beschl. v. 14.07.2022 – 1 ME 58/22  
Abänderung eines Eilbeschlusses – Zur UVP-Pflicht  
im Baugenehmigungsverfahren **1447**

Bay. VGH, Ur. v. 20.07.2022 – 4 B 20.3009  
Kostenersatz für Feuerwehreinsatz im technischen  
Hilfsdienst **1451**

OVG NRW, Beschl. v. 17.10.2022 – 18 B 814/22  
Rechtsschutz gegen die Annullierung eines  
(abgelaufenen) Schengenvisums **1457**

VG Trier, Beschl. v. 27.09.2022 – 7 L 2837/22.TR  
Tätowierung im Dienstverhältnis **1462**

#### Berichte

Die nachhaltige Stadt der Zukunft – Welche  
Neuregelungen empfehlen sich zu Verkehr,  
Umweltschutz und Wohnen?  
Wiss. Mit. Konstantin Redeker, Bonn **1418**

#### Buchbesprechungen

Schulze-Fielitz: Die Wissenschaftskultur der  
Staatsrechtslehrer  
Prof. Dr. Klaus Ferdinand Gärditz, Bonn **1422**

Di Fabio (Hrsg.): Die Selbstbehauptung Europas  
Prof. Dr. Claus Dieter Classen, Greifswald **1424**

#### Rechtsprechung

Bundesverwaltungsgericht  
BVerwG, Beschl. v. 08.04.2022 – 6 B 17.21  
(Kein) Mädchen im Knabenchor **1425**

#### Beilagenhinweis:

Mit dieser Ausgabe verteilen wir Beilagen folgender Unternehmen:  
W. Kohlhammer GmbH  
Wir bitten freundlich um Beachtung.

# Infrastruktur Recht

## Energie · Verkehr · Abfall · Wasser



D3-Z141

### Geschäftsführende Herausgeber

Prof. Dr. Christian Theobald  
BBH

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

### Herausgeber

RiBVerfG Prof. Dr. Gabriele Britz  
Bundesverfassungsgericht

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

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

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

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

Folkert Kiepe  
Beigeordneter a. D. Deutscher Städtetag

Prof. Dr. Christian Koenig  
Universität Bonn

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

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

Dr. Christiane Nill-Theobald  
TheobaldConsulting

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

Adolf Topp  
Flörsheim

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

### Inhaltsverzeichnis

#### Beiträge

<i>J. Eh:</i> Beschleunigung durch Priorisierung – Zum Potenzial der Neufassung des § 2 EEG für Windenergieanlagen im Bauplanungsrecht (Teil II)	302
<i>A. Dietzel:</i> Preisanpassung nach § 313 BGB in Energielieferverträgen mit Haushaltskunden bei Festpreisvereinbarung oder Preisgarantie?	306
<i>O. Düper/F. Braun/N. Hausmann:</i> Negativemissionen im Kontext existierender Klimaschutzziele – Eckpunkte eines vorausschauenden Rechtsrahmens für Carbon Dioxide Removal	310
<i>G. Reeh:</i> Kaum Erfolge – die Ergebnisse der 27. UN-Klimakonferenz	313

#### Energie

<i>BGH:</i> Festlegung REGENT bzgl. einer „Einheitlichen Briefmarke“ im Fernleitungsnetz – distanzunabhängige Entgelte rechtmäßig	315
<i>Expertenrat für Klimafragen:</i> Zweijahresgutachten 2022	317
<i>BNetzA:</i> Festlegung kalkulatorischer Nutzungsdauern von Erdgasleitungsinfrastrukturen („KANU“)	317

#### Verkehr

<i>EuGH:</i> Zur Auslegung des Begriffs „Sonder-/Spezialfahrzeuge“ in der Bußgeldentscheidung der Europäischen Kommission zum LKW-Kartell	319
<i>EuGH:</i> Zur Rückerstattung der Entgelte für die Nutzung von Eisenbahninfrastruktur	320

#### Spartenübergreifendes

<i>OLG Schleswig:</i> Zu weit gehende Vertraulichkeitsverpflichtung als nicht rügeflichtiger Vergabeverstöß	321
<i>EUIPO:</i> Verwechslungsgefahr zwischen Wort-/Bildmarken bei kurzen Wortzeichen	323

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

Nr. 12 · 12. Dezember 2022

19. Jahrgang

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

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





D3-795

## AUS DEM INHALT

- |                            |                                                                                                                                                            |
|----------------------------|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| IT-Sicherheit              | <b>1031</b> DENNIS-KENJI KIPKER<br><b>Der Rechtsstaat wird herausgefordert:<br/>Die BSI-Warnung vor Kaspersky</b>                                          |
| Online-Vermittlungsdienste | <b>1033</b> MAX DREGELIES<br><b>Digital Services Act.<br/>Überblick über den neuen Rechtsrahmen</b>                                                        |
| Kritische Infrastrukturen  | <b>1039</b> TILMANN DITTRICH<br><b>IT-Sicherheit und Krisenresilienz bei<br/>Energieversorgern und Energieanlagen</b>                                      |
| Dingliche Tokenisierung    | <b>1044</b> SEBASTIAN OMLOR / HANS WILKE / TIM BLÖCHER<br><b>Zukunftsfinanzierungsgesetz</b>                                                               |
| Verbraucherverträge        | <b>1048</b> LUKAS SEMMELMAYER<br><b>Unmöglichkeit im Recht digitaler Produkte</b>                                                                          |
| Gefahrenabwehr             | <b>1053</b> SOPHIE TSCHORR<br><b>Meldepflicht von illegalen Inhalten an staatliche<br/>Stellen</b>                                                         |
| Upload-Vertrag             | <b>1067</b> OLG Frankfurt/M.: <b>Verzicht auf Urheberbenennung<br/>in Fotolia-AGB ist wirksam</b> mAnm Gerecke / Benk                                      |
| Internetäußerung           | <b>1089</b> LG Meiningen: <b>Strafbares „Liken“ bei Facebook</b><br>mAnm Nussbaum                                                                          |
| Inhaltskontrolle           | <b>1103</b> OVG NRW: <b>Untersagung von Porno-Portalen in<br/>EU-Mitgliedstaaten durch Landesmedienanstalten</b><br>mAnm Liesching                         |
| Gehörverstoß               | <b>1111</b> OVG Berlin-Brandenburg: <b>Grenzen der gerichtlichen<br/>Amtsermittlungspflicht in Jugendmedienschutz-<br/>verfahren</b> mAnm Stulz-Herrnstadt |

Jahresregister 2022  
in MMR 1/2023

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

# 12/2022

Seiten 1031–1114  
25. Jahrgang · 15. Dezember 2022  
Verlag C.H.BECK München



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



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



1850202212

IT-Sicherheit	<b>Editorial</b> <b>1031</b> DENNIS-KENJI KIPKER Der Rechtsstaat wird herausgefordert: Die BSI-Warnung vor Kaspersky
Online-Vermittlungsdienste	<b>Beiträge</b> <b>1033</b> MAX DREGELIES Digital Services Act. Überblick über den neuen Rechtsrahmen für das Internet
Kritische Infrastrukturen	<b>1039</b> TILMANN DITTRICH IT-Sicherheit und Krisenresilienz bei Energieversorgern und Energieanlagen. Über Blackouts, die Angriffserkennung und das Business-Continuity- Management
Dingliche Tokenisierung	<b>1044</b> SEBASTIAN OMLOR / HANS WILKE / TIM BLÖCHER Zukunftsfinanzierungsgesetz. Fortschritt durch Blockchain-Wertrechte und ein Privatrecht der Token
Verbraucherverträge	<b>1048</b> LUKAS SEMMELMAYER Unmöglichkeit im Recht digitaler Produkte. Das Verhältnis der §§ 327 ff. BGB zum Recht der Unmöglichkeit
Gefahrenabwehr	<b>1053</b> SOPHIE TSCHORR Meldepflicht von illegalen Inhalten an staatliche Stellen. Digital Services Act versus Netzwerkdurchsetzungsgesetz
Stadtportal	<b>Rechtsprechung</b> <b>1057</b> BGH: Wettbewerbsrechtliche Grenzen des Betriebs eines kommunalen Internetportals – dortmund.de Urteil vom 14.7.2022 – I ZR 97/21
Qualifizierte elektronische Signatur	<b>1062</b> BGH: Formunwirksamkeit eines Strafantrags mittels „einfacher“ E-Mail Beschluss vom 12.5.2022 – 5 StR 398/21
Rechtsmissbrauch	<b>1064</b> BGH: Mehrfache Ordnungsmittelverhängung gegen Internetshop wegen unzulässiger Werbeaussage Beschluss vom 21.4.2022 – I ZB 56/21
Upload-Vertrag	<b>1067</b> OLG Frankfurt/M.: Verzicht auf Urheberbenennung in Fotolia-AGB ist wirksam Urteil vom 29.9.2022 – 11 U 95/21 mAnm GERECKE / BENK
Preisempfehlung	<b>1072</b> OLG Köln: Irreführende Online-Werbung für Matratzen mit Mondpreis Urteil vom 9.9.2022 – 6 U 92/22

Feststellungslast	<b>1074</b> OLG Karlsruhe: Auskunftserteilung über Bestandsdaten eines unbekanntem Nutzers einer Internetplattform wegen Beleidigung Beschluss vom 6.9.2022 – 14 W 61/22 (Wx)
Werbepost	<b>1076</b> OLG Köln: Erfüllung der Informationspflichten gemäß der Pkw-EnVKV Urteil vom 10.6.2022 – 6 U 3/22
Irreführung	<b>1078</b> OLG Frankfurt/M.: Irreführende Online-Werbung mit unverbindlicher Preisempfehlung Beschluss vom 28.6.2022 – 6 W 30/22
Informationspflichten	<b>1078</b> OLG Frankfurt/M.: Vertragsstrafe gegen Amazon-Marketplace-Händler – Grenze der Berücksichtigung gerichtsbekannter Tatsachen bei Abmahnfähigkeit Urteil vom 9.6.2022 – 6 U 134/21
Markenbezeichnung	<b>1080</b> OLG Frankfurt/M.: Privilegierte Zeichenverwendung bei nicht-originalem Ersatzteil Beschluss vom 3.5.2022 – 6 W 28/22
Schöpfungshöhe	<b>1080</b> OLG Köln: Urheberrechtsfähigkeit von Java-Script-Rechnern Urteil vom 29.4.2022 – 6 U 243/18
Einstweiliger Rechtsschutz	<b>1083</b> OLG Hamburg: Fehlende internationale Zuständigkeit deutscher Gerichte für einen in Luxemburg zu vollstreckenden Eilantrag auf Unterlassung Beschluss vom 4.4.2022 – 15 W 18/22
Produktübersichtsseite	<b>1086</b> OLG Zweibrücken: Gefahrenkennzeichnung in Online-Werbung für Biozid-Produkte Urteil vom 31.3.2022 – 4 U 201/21
Medienprivileg	<b>1087</b> OLG Frankfurt/M.: Negative Äußerungen eines Autors bei Amazon über Bücher von Wettbewerbern – „Schrottbücher“ Beschluss vom 11.3.2022 – 6 W 14/22
Internetäußerung	<b>1089</b> LG Meiningen: Strafbares „Liken“ bei Facebook Beschluss vom 5.8.2022 – 6 Qs 146/22 mAnm NUSSBAUM
Mobilfunkkarte	<b>1093</b> LG Essen: Irreführende Werbung „Kein Mindestumsatz“ für Prepaid-Tarif Urteil vom 30.5.2022 – 1 O 314/21
Automatisierungssoftware	<b>1096</b> LG Köln: Mittäterschaftliche Haftung für Urheberrechtsverletzung Urteil vom 6.1.2022 – 14 O 38/19
Kundenverwaltungssystem	<b>1099</b> AG München: Werbe-E-Mails ohne Zustimmung verletzen Persönlichkeitsrecht Urteil vom 5.8.2022 – 142 C 1633/22
Bewerberbegriff	<b>1099</b> LAG Schleswig-Holstein: Geschlechtsdiskriminierende Stellenausschreibung auf „eBay-Kleinanzeigen“ Urteil vom 21.6.2022 – 2 Sa 21/22
Inhaltskontrolle	<b>1103</b> OVG NRW: Untersagung von Porno-Portalen in EU-Mitgliedstaaten durch Landesmedienanstalten Beschluss vom 7.9.2022 – 13 B 1911/21 mAnm LIESCHING
Gehörverstoß	<b>1111</b> OVG Berlin-Brandenburg: Grenzen der gerichtlichen Amtsermittlungspflicht in Jugendmedienschutzverfahren Beschluss vom 30.3.2022 – OVG 11 N 58.18 mAnm STULZ-HERRNSTADT
	<b>1114</b> Leitsätze
	<b>III-IV Inhalt</b>
	<b>V-XIX MMR-Fokus</b>
	<b>XIX Impressum</b>

# DER KONZERN



www.der-konzern.de

12

Seite 453 – 500  
Dezember 2022  
20. Jahrgang

» Konzernrecht • Steuerrecht • Rechnungslegung

Herausgeber: Prof. Dr. Stefan Simon • Prof. Dr. Andreas Cahn • Dr. Klaus  
Prof. Dr. Ingo Stangl • Prof. Dr. Hans-Joachim Böcking • Prof. Dr. Norbert



D3-7213

## AUFSÄTZE

- Johannes Wickler/Karsten Keller*  
Besonderheiten und Gestaltungsmöglichkeiten von Versorgungszusagen im Konzern 453
- Hans-Joachim Böcking/Marius Gros/Julia-Isabelle Heise*  
Sondervorschriften in der öffentlichen Rechnungslegung gem. § 263 HGB (Teil 1) 459
- Markus Widmann/Lasse Tausch-Nebel*  
Zum Umgang mit anderen aktivierten Eigenleistungen in der Kapitalflussrechnung nach DRS 21 465

## AUS DEM HANDELSBLATT-BLOG

- Sarah Francke*  
Vorsteuerabzug – Das Aus des sog. Vorschaltmodells bei Holdinggesellschaften 472

## KOMPAKT

- Günter Seulen*  
Haftung von Aufsichtsratsmitgliedern wegen unterlassener Geltendmachung von Ersatzansprüchen gegen den Vorstand 473

## ENTSCHEIDUNGEN

- BGH*  
Befugnis des besonderen Vertreters zur gerichtlichen Vertretung der AG bei Streit mit dem beauftragten Rechtsanwalt über Vergütungsansprüche 474
- BGH*  
Keine Geltendmachung von Ansprüchen der GmbH gegen Geschäftsführer durch Gesellschafter im eigenen Namen 478
- OLG München*  
Außerordentliche Kündigung eines Dauerschuldverhältnisses nach Verschmelzung 481
- OLG Düsseldorf*  
Unternehmensbewertung nach Squeeze-out 483
- EuGH*  
Sanktionszuschläge bei Nichtvorlage oder nicht verwertbarer Verrechnungspreisdokumentation unionsrechtskonform 496

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

- BMF*  
Befristete Absenkung des USt-Satzes für Lieferungen von Gas über das Erdgasnetz und Wärme über ein Wärmenetz 499

Im Abonnement enthalten:

**Owlit**  
Suchen. Finden. Wissen.

**FACHMEDIEN**  
otto schmidt

## AUFSÄTZE

### KONZERNRECHT

Betriebliche Altersversorgung

#### Besonderheiten und Gestaltungsmöglichkeiten von Versorgungszusagen im Konzern

**RA Johannes Wickler/RA Karsten Keller**

Innerhalb eines Konzerns sind vielfältige betriebsrentenrechtliche Besonderheiten zu beachten. Gleichzeitig ergeben sich Gestaltungsmöglichkeiten. Die betriebliche Altersversorgung kann sowohl auf eine individuelle Tochtergesellschaft zugeschnitten als auch konzernweit einheitlich aufgestellt werden. Der nachfolgende Beitrag zeigt eine Auswahl der in der Praxis regelmäßig relevanten Besonderheiten und Gestaltungsmöglichkeiten auf.

DK1422324

S. 453

### RECHNUNGSLEGUNG/CORPORATE GOVERNANCE

Rechnungslegung

#### Sondervorschriften in der öffentlichen Rechnungslegung gem. § 263 HGB (Teil 1)

**Prof. Dr. Hans-Joachim Böcking, Frankfurt/M. /**

**Prof. Dr. Marius Gros/Julia-Isabelle Heise, M.Sc.,**

**beide Krefeld**

Die öffentliche Rechnungslegung in Deutschland ist regelmäßig Gegenstand fachlicher Debatten in Wissenschaft und Praxis. Nicht selten wird in der Gesamtbetrachtung der öffentlichen Rechnungslegung § 263 HGB sowie seine Auswirkungen auf eben diese übersehen, welcher Unternehmen ohne eigene Rechtspersönlichkeit die Anwendung handelsrechtlicher Sondervorschriften abweichend zum HGB ermöglicht.

Welche Bedeutung § 263 HGB innerhalb der öffentlichen Rechnungslegung und die hieraus resultierenden Sondervorschriften besitzen, wird in einer zweiteiligen Beitragsserie näher beleuchtet.

DK1420240

S. 459

Rechnungslegung

#### Zum Umgang mit anderen aktivierten Eigenleistungen in der Kapitalflussrechnung nach DRS 21

**WP Prof. Dr. Markus Widmann, Ludwigshafen /**

**Prof. Dr. Lasse Tausch-Nebel, Flensburg**

DRS 21 („Kapitalflussrechnung“) enthält keine explizite Regelung für den Umgang mit anderen aktivierten Eigenleistungen und deren Ausweis innerhalb der Tätigkeitsbereiche einer Kapitalflussrechnung. Eine Klarstellung erscheint jedoch notwendig. Derartige Erträge wurden durch Investitionen ins Sachanlagevermögen erzielt und dienen der Aufwandskorrektur. Diese müssen jedoch nicht zwangsläufig in der betrachteten Periode zahlungswirksam gewesen sein.

Aus einer eigens durchgeführten Bestandsaufnahme einschlägiger Kommentierungen lassen sich unterschiedliche Sichtweisen zur Berücksichtigung ableiten. Der Beitrag zeigt diese anhand eines Zahlenbeispiels anschaulich auf und diskutiert mögliche Vor- und Nachteile.

DK1422425

S. 465

## AUS DEM HANDELSBLATT-BLOG

### STEUERRECHT

Umsatzsteuer

#### Vorsteuerabzug – Das Aus des sog. Vorschaltmodells bei Holdinggesellschaften

**StB Dipl.-Fw. (FH) Sarah Francke, Hamburg**

DK1419998

S. 472

## KOMPAKT

### KONZERNRECHT

Aktienrecht

#### Haftung von Aufsichtsratsmitgliedern wegen unterlassener Geltendmachung von Ersatzansprüchen gegen den Vorstand

**RA Dr. Günter Seulen, Köln**

DK1423866

S. 473

## ENTSCHEIDUNGEN

### KONZERNRECHT

Aktienrecht

#### Befugnis des besonderen Vertreters zur gerichtlichen Vertretung der AG bei Streit mit dem beauftragten Rechtsanwalt über Vergütungsansprüche BGH, Versäumnisurteil vom 21.06.2022 – II ZR 181/21

DK1422059

S. 474

GmbH-Recht

#### Keine Geltendmachung von Ansprüchen der GmbH gegen Geschäftsführer durch Gesellschafter im eigenen Namen

**BGH, Urteil vom 25.01.2022 – II ZR 50/20**

DK1422060

S. 478

Umwandlungsrecht

#### Außerordentliche Kündigung eines Dauerschuldverhältnisses nach Verschmelzung

**OLG München, Urteil vom 29.08.2022 – 33 U 4846/21**

DK1422061

S. 481

Kapitalmarktrecht

#### Unternehmensbewertung nach Squeeze-out

**OLG Düsseldorf, Beschluss vom 09.05.2022 – 26 W 3/21**

DK1423878

S. 483

### STEUERRECHT

Internationales Steuerrecht

#### Sanktionszuschläge bei Nichtvorlage oder nicht verwertbarer Verrechnungspreisdokumentation unionsrechtskonform

**EuGH, Urteil vom 13.10.2022 – C-431/21, FA Bremen**

DK1422663

S. 496

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

### STEUERRECHT

Umsatzsteuer

#### Befristete Absenkung des USt-Satzes für Lieferungen von Gas über das Erdgasnetz und Wärme über ein Wärmenetz im Zeitraum vom 01.10.2022 bis 31.03.2024

**BMF, Schreiben vom 25.10.2022**

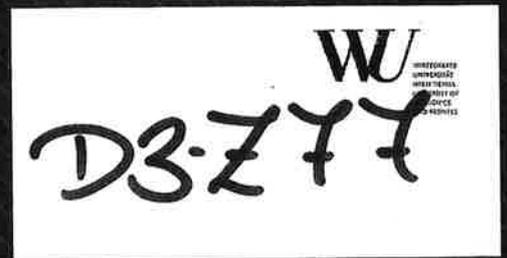
DK1423868

S. 499

20/2022

S. 381–400, ART.-NR. 715–757

Dezember 2022



# Zak

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

Herausgeber: Georg E. Kodek, Matthias Neumayr

## THEMA

- » **Christian Prader/Raimund Pittl:** Gesetzwidrige Fälligkeitsvereinbarungen beim grundbücherlichen Sicherungsmodell und ihre Folgen
- » **Christian Huber:** Produkthaftung statt Verstoß gegen die Verkehrssicherungspflicht

## GESETZGEBUNG

- » Aktuelle Gesetzesvorhaben

## RECHTSPRECHUNG

- » Erbteilungsklage vor Abgabe von Erbantrittserklärungen
- » Kostenersatzanspruch des Käufers nach Rückabwicklung des Kaufs eines Reitpferdes
- » Beweiserleichterung im Arzthaftungsprozess wegen Verletzung der Dokumentationspflicht

**IN ALLER KÜRZE**

383

**THEMA**

<b>Christian Prader/Raimund Pittl:</b> Gesetzwidrige Fälligkeitsvereinbarungen beim grundbücherlichen Sicherungsmodell und ihre Folgen	384
<b>Christian Huber:</b> Produkthaftung statt Verstoß gegen die Verkehrssicherungspflicht	387

**GESETZGEBUNG**

Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 7. 12. 2022)	390
Existenzminimum 2023	391
Unterhaltsrechtliche Werte 2023	391

**RECHTSPRECHUNG****»FAMILIENRECHT**

Ablehnende Haltung des unmündigen Kindes zu Kontakten	392
Prüfung der Flüchtlingseigenschaft vor Weitergewährung von Unterhaltsvorschüssen	392
Einleitung des Erneuerungsverfahrens aus Anlass eines Beendigungsantrags	392
Eigenständiges Rechtsmittelrecht des Betroffenen im Erwachsenenschutzverfahren	392
Aufsperrern der Türe auf Verlangen als Freiheitsbeschränkung?	393

**»ERBRECHT**

Auslegung eines handschriftlichen Zusatzes als Nuncupatio	393
Erbteilungsklage vor Abgabe von Erbantrittserklärungen	393
Anrechnung von Schenkungen auf den Erbteil – keine Berücksichtigung im Verlassenschaftsverfahren	394
Verlassenschaftsgerichtliche Genehmigung für Zusammenschluss erforderlich	394
Keine Feststellung der konkreten Pflichtteilsberechtigung im Verlassenschaftsverfahren	394
Auftrag zur Urkundenvorlage im Erbrechtsverfahren	395

**»SCHULDRECHT**

Kenntnis des Wohnrechts führt zu keiner Bindung des Liegenschaftserwerbers	395
Objektive Auslegung bei öffentlichen Ausschreibungen	395
Kostenersatzanspruch des Käufers nach Rückabwicklung des Kaufs eines Reitpferdes	395
Benützungsentgelt für titellose Nutzung – Umsatzsteuer, Fälligkeit	396

## INHALTSVERZEICHNIS/IMPRESSUM

## »MIET- UND WOHNRECHT

Begründung eines einheitlichen Bestandverhältnisses durch Hinzumietung?	396
Keine pandemiebedingte Zinsminderung wegen eines finanziellen Engpasses des Wohnungsmieters	396
Eintrittsrecht – gemeinsamer Haushalt von Großvater und Enkelin	396
Grobes Verschulden am Mietzinsrückstand trotz Einzugsermächtigung	397
Keine konkludente Einschränkung der allgemeinen Geschäftsraumwidmung durch spezifische Nutzung	397
Einzäunung des Gartens mit Staketenzaun nicht genehmigungsfähig	397

## »SCHADENERSATZ

Beweiserleichterung im Arzthaftungsprozess wegen Verletzung der Dokumentationspflicht	397
Beschränkter Schutzzweck der Regeln zur Fahrzeugzulassung	398
Zulässige Geschwindigkeit beim Fahren mit Abblendlicht	398
Gefährdungshaftung für einen Bagger?	399
Verjährungsunterbrechung wirkt auch zugunsten des Legalzessionars	399

## »VERFAHRENSRECHT

Autonomie der Gerichtsstandsvereinbarung	399
Ordination für Klage gegen britisches Flugunternehmen	399

## LITERATURÜBERSICHT

400

**Herausgeber:**

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

**Redaktion:**

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

**Impressum:**

Offenlegung gemäß § 25 MedienG:

**Medieninhaber und Herausgeber** ISd § 1 Z 8 und Z 9 MedienG: LexisNexis Verlag ARD Orac GmbH & Co KG | Sitz: 1020 Wien, Trabrennststraße 2A | Unternehmensgegenstand: LexisNexis ARD Orac ist ein führender Fachverlag in Österreich im Bereich Steuern, Recht und Wirtschaft, der die Tradition der Verlagshäuser Orac und ARD unter internationalem Dach fortführt. LexisNexis ARD Orac ist ein Tochterunternehmen der international tätigen Verlagsgruppe RELX Group, deren Legal Division weltweit unter dem Namen LexisNexis firmiert. | Blattlinie: Rechtsinformation und Wirtschaftsinformation; aktuelle rechtliche Neuerungen; Geschäftsführung: Susanne Mortimore | Unbeschränkt haftender Gesellschafter: Orac Gesellschaft m.b.H., 1020 Wien, Trabrennststraße 2A | Kommanditist: Reed Messe Salzburg Gesellschaft m.b.H., Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg | Beteiligungsverhältnisse: Alleiniger Gesellschafter der Orac Gesellschaft m.b.H.: Reed Elsevier Austria GmbH, Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg | Gesellschafter der Reed Messe Salzburg Gesellschaft m.b.H.: Reed Elsevier Overseas B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam (0,1 %), Reed Elsevier Austria GmbH, Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg (99,9 %) | Alleiniger Gesellschafter der Reed Elsevier Austria GmbH: Reed Elsevier Overseas B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam | Alleiniger Gesellschafter der Reed Elsevier Overseas B.V.: Reed Elsevier Holdings B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam | Gesellschafter der Reed Elsevier Holdings B.V.: RELX Group plc, 1-3 Strand (<http://www.relxgroup.com/aboutus/Pages/Home.aspx>), London WC2N 5JR (50 %), Reed Elsevier Holdings Ltd., 1-3 Strand, London WC2N 5JR (50 %) | Gesellschafter der RELX Group plc: RELX PLC (52,9 %), RELX NV (47,1 %) | Gesellschafter der RELX PLC: mehr als 75 % im Streubesitz | Gesellschafter der RELX NV: mehr als 75 % im Streubesitz | Gesellschafter der Reed Elsevier Holdings Ltd.: RELX Group plc (100 %) | Redaktion: 1020 Wien, Trabrennststraße 2A.

**Lektorat und Autorenbetreuung:**

MMag. Birgit Wenczel  
1020 Wien, Trabrennststraße 2A  
Tel. +43-1-534 52-1603, Fax DW 146  
E-Mail: birgit.wenczel@lexisnexis.at

**Abonnentenservice:**

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

**Anzeigen & Mediadaten:**

Alexander Mayr  
1020 Wien, Trabrennststraße 2A  
Tel. +43-1-534 52-1116, Fax DW 144  
E-Mail: anzeigen@lexisnexis.at  
<http://lesen.lexisnexis.at/zs/zak/mediadaten.html>

Derzeit gilt Anzeigenpreisliste Stand Jänner 2022 | Verlags- und Herstellungsort: Wien | Die Zeitschrift erscheint 20-mal im Jahr | Einzelheftpreis 2023: 20 €; Jahresabonnement 2023: 436 € inkl. MWSt bei Vorauszahlung; Preisänderungen vorbehalten | Bankverbindung: Bank Austria, IBAN: AT84 1200 0504 2346 8600, BIC: BKALATWW | Abbestellungen sind nur zum Jahresabschluss möglich, wenn sie bis spätestens 30.11. schriftlich einlangen | Druck: Prime Rate GmbH, Megyeri út 53, H-1044 Budapest, ISSN 1996-2428.

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

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

12/2022

S. 815–886, ART.-NR. 652–708

Dezember 2022

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z4

# RdW

ÖSTERREICHISCHES RECHT DER WIRTSCHAFT

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

## WIRTSCHAFTSRECHT

- » **Hans-Georg Koppensteiner**: Schaden der Gesellschaft – Schaden des Gesellschafters?
- » **Hubertus Schumacher**: Schiedsanhängigkeit und Zurückziehung der Schiedsklage
- » **Elisabeth Tretthahn-Wolski/Marija Dobric**: Investitionsschiedssprüche: Vollstreckbarkeit nach dem NYÜ 1958
- » **Christian Hagen/Wolfgang Motter**: Abgeltung für Greenfield-Nutzungen durch Mobilfunknetzbetreiber

## ARBEITSRECHT

- » **Andreas Gerhartl**: „Blauer Montag“ als Dienstverhinderungsgrund
- » **Eva Gögl/David Mayrdorfer/Mario Niederfriniger**: Elektrofahrzeug gegen Lohn- oder Gehaltsreduktion

## STEUERRECHT

- » **VwGH**: Erneut zum Abzug inländischer Sozialversicherung auf Auslandseinkünfte
- » **Susanne Reisinger**: Photovoltaikanlagen im Einkommensteuerrecht
- » **Alexander Hofmann**: Bilanzberichtigung bei unrichtiger Mehr-Weniger-Rechnung

<b>EDITORIAL:</b> Rudolf Thienel: <i>Nikolaus Zorn</i> zum Geburtstag	815
<b>GESETZGEBUNG</b>	818
<b>INFO AKTUELL – WIRTSCHAFTSRECHT</b>	820
<b>INFO AKTUELL – ARBEITS-, SOZIAL- UND STEUERRECHT</b>	821

## WIRTSCHAFTSRECHT

<b>Hans-Georg Koppensteiner:</b> Schaden der Gesellschaft – Schaden des Gesellschafters?	822
<b>Simon Ewerz:</b> OGH: Zum Informationsanspruch des Genossenschafters	826
<b>Hubertus Schumacher:</b> Schiedsanhängigkeit und Zurückziehung der Schiedsklage	831
<b>Elisabeth Tretthahn-Wolski/Marija Dobric:</b> Investitionsschiedssprüche nach den Additional Facility Rules sind nach dem New Yorker Übereinkommen 1958 vollstreckbar	833
<b>Christian Hagen/Wolfgang Motter:</b> Beschränkung des Abgeltungsanspruchs öffentlicher Eigentümer für Greenfield-Nutzungen durch Mobilfunknetzbetreiber	835

## JUDIKATUR

### » UNTERNEHMENSRECHT

EuGH: Straftat der Geschäftsführerin – Sanktion gegen Unternehmen	836
EuGH: Handelsvertreter – Ausgleichsanspruch	836
Frachtgeschäft: Bestellbetrug – Lieferung an Nichtberechtigten	837

### » GESELLSCHAFTSRECHT

Verbot der Einlagenrückgewähr – geschäftliche Entscheidung	837
Kollisionsrecht im Zusammenhang mit der Abtretung von GmbH-Geschäftsanteilen	838

### » KAPITALMARKTRECHT

Kreditinstitute: Regelmäßige Überprüfung politisch exponierter Personen	839
Zins-Swap-Geschäfte von Gemeinden	839

### » WETTBEWERBSRECHT

Schadenersatz nach UWG	840
Herabsetzung eines Unternehmens – Klagslegitimation	840
Ärztewertungsportal: Kein Verstoß gegen DSGVO und UWG	841

### » INSOLVENZRECHT

IRÄG 2017: Verkürztes Abschöpfungsverfahren – Übergangsregelung	843
Insolvenz: Keine Zug-um-Zug-Leistung	844
Kridamäßiges Verwertungsverfahren – Absonderungsgläubiger	844
Sanierungsplan: Hypothek zu seiner Sicherung, Zwangsversteigerung	845
Anmeldungsverzeichnis: Anmerkung des Rechtsübergangs – Rekurs	845
Unentgeltliche Verfügung iSv § 3 Z 1 AnF?	845

**» ZIVILPROZESSRECHT**

Schiedsanhängigkeit gemäß Wiener Regeln – „zusätzliche Partei“	846
Feststellungsklage iZm GmbH-Abtretungsvertrag – Streitgenossenschaft?	847
Investitionsstreitigkeit: ICSID-Zusatzfazilität – Anerkennung und Vollstreckung	848
Online-Glücksspiel – Passivlegitimation des neuen Websitebetreibers?	848

**ARBEITSRECHT**

<b>Andreas Gerhartl:</b> „Blauer Montag“ als Dienstverhinderungsgrund	850
<b>Eva Gögl/David Mayrdorfer/Mario Niederfriniger:</b> Elektrofahrzeug gegen Lohn- oder Gehaltsreduktion	854

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

Kürzung des All-in-Gehalts während der Elternteilzeit	859
Feststellung des KollV in Mischbetrieben	861
Einkommen unter der Entgeltgrenze – Kundenschutzklausel unwirksam	861
Mitwirkungsrecht des Betriebsrats bei Einrichtung eines elektronischen Schließsystems	862
(Keine) Beteiligung des Betriebsrats im Aufsichtsrat von Tendenzbetrieben	863
Entgeltfortzahlungsanspruch eines freigestellten BR-Mitglieds	864
Unterschlagung von Kundengeld durch Kassierin	864
Angebot auf einvernehmliche Auflösung vor Annahme durch Entlassung widerrufen	864

**» SOZIALRECHT**

EuGH: Berücksichtigung von Kindererziehungszeiten in anderen Mitgliedstaaten bei Alterspension	865
------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

**STEUERRECHT**

VwGH: Erneut zum Abzug inländischer Sozialversicherung auf Auslandseinkünfte ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	866
<b>Susanne Reisinger:</b> Photovoltaikanlagen im Einkommensteuerrecht	868
<b>Alexander Hofmann:</b> Bilanzberichtigung bei unrichtiger Mehr-Weniger-Rechnung	872
VwGH: Verschmelzung auf ein neu eintretendes Gruppenmitglied ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	876
VwGH: Nachsicht bei überschießender Folge des Zuflussprinzips ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	878
VwGH zur Zeugeneinvernahme durch das BFG ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	880

**» BLICK NACH DEUTSCHLAND**

<b>Udo Eversloh:</b> DAC-Umsetzungsgesetz beschlossen	881
-------------------------------------------------------	-----

# CCZ



12/2022

Corporate Compliance Zeit



DS-Z 218

**HERAUSGEBER**

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

**BEITRÄGE**

- 377** F. Zeidler/A. Dürr, Greenwashing – Haftungsfallen und ihre Vermeidung
- 382** B. Göpfert/S. Stöckert, Häusliche Gewalt – eine Herausforderung für Arbeitgeber?
- 389** P. Chalioulias, AML im Reality Check – Due Diligence im Projektgeschäft
- 398** S. Erdogan/T. Dittrich, Business-Continuity nach Cyberangriffen – Compliance-Pflichten bei der Beantragung von Kurzarbeitergeld bei Cyberangriffen („Cyberkurzarbeit“)
- 403** A. Gersdorf/K. Borchering, Aktuelle Entwicklungen in den USA – Das Monaco-Memorandum: Neue Ansätze im Umgang mit Wirtschaftskriminalität

**BEST PRACTICE**

- 409** Y. Hamm-Düppe, EU-Hinweisgeberrichtlinie: Sind die praktischen Umsetzungsherausforderungen lösbar? – Ein Praxisbericht zur Umsetzung der EU-Hinweisgeberrichtlinie im Konzern aus deutscher Sicht

**RECHTSPRECHUNG**

- 411** LAG Sachsen v. 7.4.2022 – 9 Sa 250/21, Zur Kündigung eines Arbeitsverhältnisses wegen Verstößen gegen eine Richtlinie zur Informationssicherheit (m. Anm. Eufinger)
- 414** ArbG München v. 27.8.2021 – 12 Ga 62/21, Kein Anspruch auf mobile Arbeit im / aus Ausland (m. Anm. Stück)
- 415** LAG Mecklenburg-Vorpommern v. 21.6.2022 – 5 Sa 245/21, Kündigung bei unzulässiger Privatnutzung eines Firmenfahrzeugs (m. Anm. Stück)



C.H. BECK

In Kooperation mit



Deutsches Institut für Compliance

Verlag  
Franz Vahlen

M650202212



## III EDITORIAL

### BEITRÄGE

- 377** *Dr. Finn Zeidler/Dr. Andreas Dürr, Greenwashing – Haftungsfallen und ihre Vermeidung*
- 382** *Dr. Burkard Göpfert/Dr. Susanna Stöckert, Häusliche Gewalt – eine Herausforderung für Arbeitgeber?*
- 389** *Dr. Panagiotis Chalioulas, AML im Reality Check – Due Diligence im Projektgeschäft*
- 397** *Serkan Erdogan/Tilmann Dittrich, Business-Continuity nach Cyberangriffen – Compliance-Pflichten bei der Beantragung von Kurzarbeitergeld bei Cyberangriffen („Cyberkurzarbeit“)*
- 403** *Alexandra Gersdorf/Karolin Borchering, Aktuelle Entwicklungen in den USA – Das Monaco-Memorandum: Neue Ansätze im Umgang mit Wirtschaftskriminalität*

### BEST PRACTICE

- 409** *Dr. Yvonne Hamm-Düppe, EU-Hinweisgeberrichtlinie: Sind die praktischen Umsetzungs Herausforderungen lösbar? – Ein Praxisbericht zur Umsetzung der EU-Hinweisgeberrichtlinie im Konzern aus deutscher Sicht*

### RECHTSPRECHUNG

- 411** *LAG Sachsen, 7.4.2022 – 9 Sa 250/21, Zur Kündigung eines Arbeitsverhältnisses wegen Verstößen gegen eine Richtlinie zur Informationssicherheit (m. Anm. Eufinger)*
- 413** *ArbG München, 27.8.2021 – 12 Ga 62/21, Kein Anspruch auf mobile Arbeit im / aus Ausland (m. Anm. Stück)*
- 415** *LAG Mecklenburg-Vorpommern, 21.6.2022 – 5 Sa 245/21, Kündigung bei unzulässiger Privatnutzung eines Firmenfahrzeugs (m. Anm. Stück)*

## IV IMPRESSUM

## VI AKTUELLES

# VersR

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z212

Zeitschrift für Versicherungsrecht, Haftungs- und Schadensrecht

## Aus dem Inhalt

Seiten 1–72

## Aufsätze

**Mark Makowsky** — Das Kriegsrisiko im Privatversicherungsrecht – grundlegende Fragen und aktuelle Entwicklungen

1

**Kai-Michael Goretzky / Moritz Müller** — Das aufsichtsrechtliche Pendel zwischen Gesetz und finanzpolitischen Vorgaben

17

## Rechtsprechung

Berücksichtigung neu hinzugeworbener Kenntnisse und Fähigkeiten im Rahmen des Nachprüfungsverfahrens (OLG Nürnberg)

30

Nachweis des Risikoausschlusses für „Unfälle durch Geistes- oder Bewusstseinsstörungen“ (OLG Saarbrücken)

37

Auch allmählich eintretende Schäden sind vom Begriff „Erdbeben“ umfasst (BGH)

41

Zulässigkeit negativer Werturteile in Bewertungskommentaren bei eBay (BGH)

48

Kein Schmerzensgeldanspruch des Vaters eines tödlich verunglückten 12 Jahre alten Jungen trotz Anpassungsstörungen und Depressionen (OLG Celle) m. Anm. Lothar Jaeger

55

Beweislastverteilung bei Haftung eines Warenhausinhabers für Sturz eines Kunden aufgrund einer Bodenverunreinigung (BGH)

66

Haftung eines Luftfahrtunternehmens für psychische Beeinträchtigung eines Fluggasts bei Notfalleвакуierung des Flugzeugs (EuGH)

70

# 1

Versicherungsrecht

Verlag Versicherungswirtschaft





# Versicherungsrecht

Zeitschrift für Versicherungsrecht, Haftungs- und Schadensrecht



## Herausgeber und Hauptschriftleiter:

Prof. Dr. Manfred Wandt, Frankfurt/M.

## Weitere Mitglieder der Schriftleitung:

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

## Herausgeberbeirat:

Prof. Dr. Walter Bayer, Jena; RA Dr. Gunne Bähr, LL.M., Köln; Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M., Mainz; RA Dr. Joachim Grote, Köln; VRIOLG Dr. Gregor Gundlach, Hamm; RiBGH Marion Harsdorf-Gebhardt, Karlsruhe; RA Dr. Bodo Hasse, LL.M., München; Prof. Dr. Helmut Heiss, LL.M., Zürich; VRIOLG Dr. Ulrich Herrmann, Karlsruhe; Prof. Dr. Robert Koch, LL.M., Hamburg; Prof. Dr. Leander D. Loacker, Zürich; Prof. Dr. Jan Lüttringhaus, LL.M., Hannover; Vizepräsident a.D. Dr. Gerda Müller, Karlsruhe; Prof. Dr. Petra Pohlmann, Münster; Prof. Dr. Roland Rixecker, Saarbrücken; Prof. Dr. Lena Rudkowski, Gießen; Prof. Dr. Martin Schauer, Wien; Dr. h.c. Wilhelm Schluckebier, BVR a.D., Ombudsmann für Versicherungen, Berlin; Prof. Dr. Andreas Spickhoff, München; VRIOLG a.D. Wilfried Terno, Karlsruhe; RiBGH Vera von Pentz, Karlsruhe; Prof. Dr. Gerhard Wagner, LL.M., Berlin.

## Inhalt

versr.de

### Aufsätze

**Prof. Dr. Mark Makowsky, Mannheim** – Das Kriegerisiko im Privatversicherungsrecht – grundlegende Fragen und aktuelle Entwicklungen 1

**Dr. Kai-Michael Goretzky / Moritz Müller, Frankfurt/M.** – Das aufsichtsrechtliche Pendel zwischen Gesetz und finanzpolitischen Vorgaben – Anmerkungen zum Merkblattentwurf der BaFin zu wohlverhaltensaufsichtlichen Aspekten bei kapitalbildenden Versicherungen vom 31.10.2022 17

### Tagungsberichte

**Franziska Derse / Kerstin Termin, Düsseldorf** – 15. Düsseldorfer Versicherungsrechtstag ..... 27

### Rechtsprechung

#### Versicherungsvertragsrecht

##### Lebensversicherung

Kein wirksamer Widerspruch des VN gem. § 5a VVG a.F. nach vorheriger Sicherungsabtretung der Ansprüche

(OLG Frankfurt, Beschl. v. 21.10.2022 – 7 U 198/21) ..... 29



Lesen Sie jetzt die VersR online unter [juris.de/versr](http://juris.de/versr) und schalten Sie Ihren persönlichen juris Zugang mit dem folgenden Code frei: dzAb37bR



Inhalt

**Berufsunfähigkeitsversicherung****Berücksichtigung neu hinzugeworbener Kenntnisse und Fähigkeiten im Rahmen des Nachprüfungsverfahrens**

(OLG Nürnberg, Urt. v. 7.11.2022 – 8 U 2115/20) ..... 30

**Krankenversicherung**

Anforderungen an die Mitteilung der maßgeblichen Gründe für eine Prämien-erhöhung

(OLG Dresden, Beschl. v. 15.9.2022 – 4 U 1147/22; OLG Dresden, Beschl. v. 6.10.2022 – 4 U 1147/22) ..... 35

**Unfallversicherung****Nachweis des Risikoausschlusses für „Unfälle durch Geistes- oder Bewusstseinsstörungen“**

(OLG Saarbrücken, Urt. v. 30.9.2022 – 5 U 107/21) ..... 37

**Gebäudeversicherung****Auch allmählich eintretende Schäden sind vom Begriff „Erdbeben“ umfasst**

(BGH, Urt. v. 9.11.2022 – IV ZR 62/22) ..... 41

Umfang und Grenzen der Auskunftspflicht des VN

(OLG Dresden, Urt. v. 11.10.2022 – 4 U 36/22) ..... 43

**Haftungsrecht***Fernabsatzvertrag***Zulässigkeit negativer Werturteile in Bewertungskommentaren bei eBay**

(BGH, Urt. v. 28.9.2022 – VIII ZR 319/20) ..... 48

*Schadensberechnung*

Verteilung der Darlegungs- und Beweislast für den vom Hersteller erlangten Vermögensvorteil in einem Dieselfall

(BGH, Urt. v. 12.9.2022 – VIa ZR 122/22) ..... 52

*Schmerzensgeld***Kein Schmerzensgeldanspruch des Vaters eines tödlich verunglückten 12 Jahre alten Jungen trotz Anpassungsstörungen und Depressionen**(OLG Celle, Urt. v. 24.8.2022 – 14 U 22/22)  
**m. Anm. Lothar Jaeger** ..... 55*Sittenwidrige Schädigung*

Haftung eines Motorenherstellers wegen Verwendung einer unzulässigen Abschalt-einrichtung in Fahrzeugen einer Tochtergesellschaft

(BGH, Urt. v. 25.10.2022 – VI ZR 68/20) ..... 64

*Verschulden bei Vertragsschluss***Beweislastverteilung bei Haftung eines Warenhausinhabers für Sturz eines Kunden aufgrund einer Bodenverunreinigung**

(BGH, Urt. v. 25.10.2022 – VI ZR 1283/20) ..... 66

**Prozessrecht***Feststellungsinteresse*

Feststellungsinteresse bei einer Klage auf Feststellung der Schadensersatzpflicht in einem sog. Dieselfall

(BGH, Urt. v. 10.5.2022 – VI ZR 156/20) ..... 69

**Transportrecht***Luftbeförderungsvertrag***Haftung eines Luftfahrtunternehmens für psychische Beeinträchtigung eines Fluggastes bei Notfall-evakuierung des Flugzeugs**

(EuGH, Urt. v. 20.10.2022 – C-111/21) ..... 70

Dezember 2022

17. Jahrg.

71732

Seite 397-480

# ZfWVG

Zeitschrift für Wett- und Glücksspielrecht  
European Journal of Gambling Law

WU  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z305

# 6

- Prof. Dr. Jörg Ennuschat*  
397 **Interessiert sich die Politik noch für Glücksspiel und Glücksspielrecht?**  
*Prof. Dr. Bernd J. Hartmann und Henning Schaaf*
- 398 **Gesetzesänderungen und -initiativen im Glücksspielrecht 2022**  
*Prof. Dr. Marc Liesching*
- 404 **Sperrverfügungen gegen Access-Provider in Bezug auf unerlaubte Glücksspielangebote im Internet**  
*Dr. Andreas H. Woerlein und Prof. Dr. Margrit Seckelmann*
- 410 **Die Gemeinsame Glücksspielbehörde der Länder**  
*Dr. Nik Sarafi*
- 415 **Der problematische Umgang mit Präjudizien im Glücksspielrecht**  
*Dr. Jörg Ukrow*
- 419 **Werbevorschriften unter dem Glücksspielstaatsvertrag 2021**  
*Martin Reeckmann*
- 428 **Die Entwicklung des Spielbankenrechts in Deutschland von Mitte 2020 bis Mitte 2022**  
*Alexander Wahl und Felicitas Wühler*
- 433 **Online-Glücksspiel aus Sicht des Verbraucherschutzes: Ein Bericht aus der Praxis**
- 438 **Kürzung der Vergütung von Konzessionären für Spielautomaten durch nationale Abgabe**  
EuGH, Urt. v. 22.9.2022 – C-475/20 – Admiral Gaming Network Srl u. a.
- 446 **Mindestabstandsgebote zu Kinder- und Jugendeinrichtungen sind verfassungskonform**  
BVerwG, Beschl. v. 1.8.2022 – 8 B 15.22
- 448 **Keine Beiladung des Sportwettveranstalters zu Klageverfahren des Sportwettvermittlers**  
VGH Bayern, Beschl. v. 19.5.2022 – 23 C 22.1156
- 449 **Voraussetzungen der Duldung des Sportwettvermittlungsbetriebes bis zum Abschluss des Hauptsacheverfahrens**  
OVG Schleswig-Holstein, Beschl. v. 2.6.2022 – 4 MB 19/22
- 452 **Kein Sachbescheidungsinteresse für Baugenehmigung bei Verstoß gegen glücksspielrechtliches Abstandsgebot**  
OVG Nordrhein-Westfalen, Beschl. v. 3.8.2022 – 7 A 1558/21
- 454 **Verbliebene Übergangsregelungen für Spielhallen nach dem GlüStV 2021**  
OVG Sachsen, Beschl. v. 10.8.2022 – 6 B 339/21
- 458 **Rechtsschutz gegen Befristung einer Spielhallenerlaubnis**  
VGH Baden-Württemberg, Beschl. v. 11.8.2022 – 6 S 790/22
- 463 **Ausnahmsloses Rauchverbot für Spielhallen ist verfassungsrechtlich unbedenklich**  
OVG Niedersachsen, Beschl. v. 24.8.2022 – 14 ME 288/22
- 466 **Verbundverbot für Spielhallen ist auch nach Inkrafttreten des GlüStV 2021 unionsrechtskonform**  
VGH Baden-Württemberg, Beschl. v. 13.9.2022 – 6 S 3652/21
- 471 **Bundesweite Rundfunkwerbung für nur in einem Bundesland erlaubte Online-Glücksspiele ist nach dem GlüStV 2021 unzulässig**  
OLG Köln, Urt. v. 3.6.2022 – I-6 U 47/20, 6 U 47/20 – DrückGlück II

## Herausgeber

Prof. Dr. Johannes Dietlein

Prof. Dr. Jörg Ennuschat

Prof. Dr. Ulrich Haltern, LL.M.

Prof. Dr. Christian Koenig, LL.M.

RA Prof. Dr. Markus Ruttig

## Schriftleiter

RiVG Dr. Felix B. Hüskens

Dezember 2022

17. Jahrg.

6/2022

Seite 397 – 480

# Inhalt

## Editorial

*Prof. Dr. Jörg Ennuschat*  
Interessiert sich die Politik noch für Glücksspiel und Glücksspielrecht? 397

## Aufsätze

*Prof. Dr. Bernd J. Hartmann und Henning Schaaf*  
Gesetzesänderungen und -initiativen im Glücksspielrecht 2022 398

*Prof. Dr. Marc Liesching*  
Sperrverfügungen gegen Access-Provider in Bezug auf unerlaubte Glücksspielangebote im Internet 404

*Dr. Andreas H. Woerlein und Prof. Dr. Margrit Seckelmann*  
Die Gemeinsame Glücksspielbehörde der Länder 410

*Dr. Nik Sarafi*  
Der problematische Umgang mit Präjudizien im Glücksspielrecht 415

*Dr. Jörg Ukrow*  
Werbevorschriften unter dem Glücksspielstaatsvertrag 2021 419

*Martin Reeckmann*  
Die Entwicklung des Spielbankenrechts in Deutschland von Mitte 2020 bis Mitte 2022 428

*Alexander Wahl und Felicitas Wühler*  
Online-Glücksspiel aus Sicht des Verbraucherschutzes: Ein Bericht aus der Praxis 433

## Rechtsprechung

Kürzung der Vergütung von Konzessionären für Spielautomaten durch nationale Abgabe  
EuGH, Urt. v. 22.9.2022 – C-475/20 – Admiral Gaming Network Srl u. a. 438

Mindestabstandsgebote zu Kinder- und Jugendeinrichtungen sind verfassungskonform  
BVerwG, Beschl. v. 1.8.2022 – 8 B 15.22 446

Keine Beiladung des Sportwettveranstalters zu Klageverfahren des Sportwettvermittlers  
VGH Bayern, Beschl. v. 19.5.2022 – 23 C 22.1156 448

Voraussetzungen der Duldung des Sportwettvermittlungsbetriebes bis zum Abschluss des Hauptsacheverfahrens  
OVG Schleswig-Holstein, Beschl. v. 2.6.2022 – 4 MB 19/22 449

Kein Sachbescheidungsinteresse für Baugenehmigung bei Verstoß gegen glücksspielrechtliches Abstandsgebot  
OVG Nordrhein-Westfalen, Beschl. v. 3.8.2022 – 7 A 1558/21 452

Verbliebene Übergangsregelungen für Spielhallen nach dem GlüStV 2021

OVG Sachsen, Beschl. v. 10.8.2022 – 6 B 339/21 454

Rechtsschutz gegen Befristung einer Spielhallenerlaubnis  
VGH Baden-Württemberg, Beschl. v. 11.8.2022 – 6 S 790/22 458

Ausnahmsloses Rauchverbot für Spielhallen ist verfassungsrechtlich unbedenklich  
OVG Niedersachsen, Beschl. v. 24.8.2022 – 14 ME 288/22 463

Verbundverbot für Spielhallen ist auch nach Inkrafttreten des GlüStV 2021 unionsrechtskonform  
VGH Baden-Württemberg, Beschl. v. 13.9.2022 – 6 S 3652/21 466

Bundesweite Rundfunkwerbung für nur in einem Bundesland erlaubte Online-Glücksspiele ist nach dem GlüStV 2021 unzulässig  
OLG Köln, Urt. v. 3.6.2022 – I-6 U 47/20, 6 U 47/20 – DrückGlück II 471

## Rezension

*Florian Nicolai*  
Iryna Burd: Die Legitimität der §§ 284, 285 StGB, Schriften zum Strafrecht, Band 385 476

**Leitsätze** 478

# VersR



WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z 212

Zeitschrift für Versicherungsrecht, Haftungs- und Schadensrecht

## Aus dem Inhalt

Seiten 1541–1612

### Aufsätze – Karlsruher Forum

- Beate Gsell* – Vertragsrecht in und für Krisenzeiten 1541
- Jan Lüttringhaus* – Privatversicherungsrecht in und für Krisenzeiten 1553
- Robin Ettl / Javin Jassem* – Karlsruher Forum 2022 über Zivilrecht in und für Krisenzeiten 1564

### Rechtsprechung

- Rechtsmissbräuchlicher Widerspruch des VN nach 16-jähriger störungsfreier Durchführung des Lebensversicherungsvertrags (OLG Brandenburg) 1573
- Bei Riester-Rentenversicherungsvertrag sind Beitragserhöhungen nicht zwingend mit dem anfänglichen Rechnungszinssatz zu verzinsen (OLG Düsseldorf) 1576
- Rückzahlungspflicht des VN auch nach einer ausschließlich von ihm verlangten Invaliditätsneubemessung (BGH) 1580
- Transparenz der primären Leistungsbeschreibung „unerwartete und schwere“ Erkrankung (BGH) 1585
- Blockade einer Schiene durch ein verunfalltes Kfz als Sachbeschädigung und Eigentumsverletzung an dem unbefahrten Gleis (BGH) 1590
- Hemmung der Verjährung durch Klageerhebung eines Inkassodienstleisters aus abgetretenem Recht bei späterer Rückabtretung (BGH) 1603
- Zeitpunkt des Zugangs einer E-Mail im unternehmerischen Geschäftsverkehr (BGH) 1606

# 24

Versicherungsrecht

Verlag Versicherungswirtschaft





# Versicherungsrecht

Zeitschrift für Versicherungsrecht, Haftungs- und Schadensrecht

## Herausgeber und Hauptschriftleiter:

Prof. Dr. Manfred Wandt, Frankfurt/M.

## Weitere Mitglieder der Schriftleitung:

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

## Herausgeberbeirat:

Prof. Dr. Walter Bayer, Jena; RA Dr. Gunne Bähr, LL.M., Köln; Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M., Mainz; RA Dr. Joachim Grote, Köln; VRIOLG Dr. Gregor Gundlach, Hamm; RIBGH Marion Harsdorf-Gebhardt, Karlsruhe; RA Dr. Bodo Hasse, LL.M., München; Prof. Dr. Helmut Heiss, LL.M., Zürich; VRIBGH Dr. Ulrich Herrmann, Karlsruhe; Prof. Dr. Robert Koch, LL.M., Hamburg; Prof. Dr. Leander D. Loacker, Zürich; Prof. Dr. Jan Lüttringhaus, LL.M., Hannover; Vizepräsident BGH a.D. Dr. Gerda Müller, Karlsruhe; Prof. Dr. Petra Pohlmann, Münster; Prof. Dr. Roland Rixecker, Saarbrücken; Prof. Dr. Lena Rudkowski, Gießen; Prof. Dr. Martin Schauer, Wien; Dr. h.c. Wilhelm Schluckebier, BVR a.D., Ombudsman für Versicherungen, Berlin; Prof. Dr. Andreas Spickhoff, München; VRIBGH a.D. Wilfried Terno, Karlsruhe; RIBGH Vera von Pentz, Karlsruhe; Prof. Dr. Gerhard Wagner, LL.M., Berlin.

## Inhalt

versr.de

### Aufsätze - Karlsruher Forum

<i>Prof. Dr. Beate Gsell, München</i> – Vertragsrecht in und für Krisenzeiten .....	1541
<i>Prof. Dr. Jan Lüttringhaus, Hannover</i> – Privatversicherungsrecht in und für Krisenzeiten – Risikoausschlüsse für „Cyber-Krieg“ und Krisenresilienz im Versicherungsverhältnis .....	1553
<i>Robin Ettl / Javin Jassem, Frankfurt/M.</i> – Karlsruher Forum 2022 über Zivilrecht in und für Krisenzeiten .....	1564

### Rechtsprechung

#### Versicherungsvertragsrecht

##### Lebensversicherung

**Bereicherungsrechtliche Rückabwicklung einer fondsgebundenen Lebensversicherung nach Widerspruch gem. § 5a VVG a.F.**

(BGH, Beschl. v. 21.9.2022 – IV ZR 300/20) ..... 1571

**Rechtsmissbräuchlicher Widerspruch des VN nach 16-jähriger störungsfreier Durchführung des Lebensversicherungsvertrags**

(OLG Brandenburg, Beschl. v. 5.7.2022 – 11 U 237/21; OLG Brandenburg, Beschl. v. 17.8.2022 – 11 U 237/21) ..... 1573

**Bei Riester-Rentenversicherungsvertrag sind Beitragserhöhungen nicht zwingend mit dem anfänglichen Rechnungszinssatz zu verzinsen**

(OLG Düsseldorf, Urt. v. 20.5.2022 – 4 U 52/21) ..... 1576



Lesen Sie jetzt die VersR online unter [juris.de/versr](https://www.juris.de/versr) und schalten Sie Ihren persönlichen juris Zugang mit dem folgenden Code frei: dzAb37bR

## Inhalt

*Unfallversicherung***Rückzahlungspflicht des VN auch nach einer ausschließlich von ihm verlangten Invaliditätsneubemessung**

(BGH, Urt. v. 2.11.2022 – IV ZR 257/21) ..... 1580

*Hausratversicherung*

Ergänzende Vertragsauslegung als Folge unwirksamer Einbeziehung der AVB

(OLG Celle, Urt. v. 17.3.2022 – 8 U 260/21) ..... 1583

*Reiserücktrittsversicherung***Transparenz der primären Leistungsbeschreibung „unerwartete und schwere“ Erkrankung**

(BGH, Urt. v. 19.10.2022 – IV ZR 185/20) ..... 1585

**Haftungsrecht***Sachbeschädigung***Blockade einer Schiene durch ein verunfalltes Kfz als Sachbeschädigung und Eigentumsverletzung an dem unbefahrten Gleis**

(BGH, Urt. v. 27.9.2022 – VI ZR 336/21) ..... 1590

*Sachverständigenhaftung*

Voraussetzungen für die Haftung des Gerichtssachverständigen (hier: Gutachten zur Prozessfähigkeit des Klägers)

(OLG Hamm, Urt. v. 12.1.2022 – 11 U 21/21)  
**m. Anm. Paul Schultess** ..... 1592*Sittenwidrige Schädigung*

Kein Schadensersatzanspruch des Käufers gegen den Hersteller bei Fahrzeugkauf nach Bekanntwerden des Dieselskandals

(BGH, Urt. v. 21.12.2021 – VI ZR 277/20) ..... 1602

*Verjährung***Hemmung der Verjährung durch Klageerhebung eines Inkassodienstleisters aus abgetretenem Recht bei späterer Rückabtretung**

(BGH, Urt. v. 10.10.2022 – VIa ZR 184/22) ..... 1603

*Verkehrssicherungspflicht*

Verkehrssicherungspflicht eines Bauunternehmers gegenüber Radfahrern bei Erneuerung des Fahrbahnbelags einer Straße

(OLG Karlsruhe, Urt. v. 5.10.2021 – 9 U 59/19 [Ls.]) ..... 1605

*Zugang***Zeitpunkt des Zugangs einer E-Mail im unternehmerischen Geschäftsverkehr**

(BGH, Urt. v. 6.10.2022 – VII ZR 895/21) ..... 1606

**Prozessrecht***Gesetzlicher Richter*

Zulassung der Rechtsbeschwerde durch den Einzelrichter verstößt gegen Verfassungsgebot des gesetzlichen Richters

(BGH, Beschl. v. 28.1.2022 – VI ZB 13/20) ..... 1608

*Rechtliches Gehör***Gehörsverstoß durch Überspannung der Anforderungen an die Darlegungslast einer Partei**

(BGH, Beschl. v. 21.9.2022 – IV ZR 501/21) ..... 1608

**Auslandsrecht (Österreich)***Betriebshaftpflichtversicherung*

Risikoausschluss für „Juristische Personen“ gilt nicht für Kommanditgesellschaften

(OGH, Urt. v. 15.9.2021 – 7 Ob 101/21k) ..... 1610

D3-Z18

# ecolex

FACHZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTSRECHT

Schwerpunkt

## Ziviljustiz – Anspruch und Wirklichkeit

- > Erwartungen und Realität
- > Vertrauen und Werte

COVID-19 und  
Geschäftsraummiete

Strukturierter  
Firmenbuchantrag

Frustrierte Ausbildungskosten:  
Rückforderung

Vertikal-GVO 2022

Tourismusabgabe

Kalte Progression abgeschafft



ECOLEX.MANZ.AT

ISSN 1022-9418 Österreichische Post AG MZ 022032706 M Verlag Manz, Gutheil Schoder Gasse 17, 1230 Wien

MANZ 



945 EDITOR'S CORNER

**945 (K)E(ine) W(eihnachts-)G(eschichte)**  
*Thomas Rabl*

950 SCHWERPUNKT  
**ZIVILJUSTIZ - ANSPRUCH UND WIRKLICHKEIT**

**950 Rechtsstaat und Gesellschaft: Erwartungen und Realität**  
*Sabine Matejka*

**952 Ziviljustiz und Gesellschaft: Erwartungen und Orientierungen**  
*Paul Oberhammer*

958 ZIVIL- UND UNTERNEHMENSRECHT

**958 Rechtsprechung zu COVID-19 und Geschäftsraummiete**  
*Andreas Herrmann/Christina Wieser*

**960 Vorkaufsrecht und Maklerprovision**  
*Barbara Ring*

**962 OGH 28. 7. 2022, 5 Ob 112/22i**  
Verbot der Nutzung als Freizeitwohnsitz nicht als Dienstbarkeit verbücherbar

**963 OGH 29. 8. 2022, 6 Ob 94/22z**  
Erstreckungsklausel in Pfandurkunde: zur Inhalts- und Geltungskontrolle

**963 OGH 18. 8. 2022, 10 Ob 18/21a**  
Unwirksamkeit eines Zins-Swaps wegen fehlender aufsichtsbehördlicher Genehmigung der Landesregierung

**964 OGH 22. 6. 2022, 6 Ob 186/21b**  
Kollisionsrechtliche Anknüpfung bei listig veranlasster Abtretung von GmbH-Anteilen

**964 OGH 31. 8. 2022, 9 Ob 47/22k**  
Übergang von Gewährleistungs- und Schadenersatzansprüchen bei unentgeltlicher Liegenschaftsübertragung

**964 OGH 22. 6. 2022, 6 Ob 29/22s**  
Zur stillschweigenden Erneuerung von Bestandverträgen, zum Ersatz von getätigten, nützlichen Aufwendungen und zum Übergang des Eigentums an Superädifikaten

**965 OGH 20. 7. 2022, 3 Ob 119/22d**  
Fälligestellung des eingeschränkten Werklohnanspruchs nach § 27a KSchG (auch) im Rahmen des Werklohnprozesses möglich

**965 OGH 29. 8. 2022, 5 Ob 100/22z**  
Zur schadenersatzrechtlichen Vorteilsanrechnung

**965 OGH 19. 7. 2022, 5 Ob 21/22g**  
Zur Erkundigungsobliegenheit des Geschädigten bei der Arzthaftung

**966 OGH 29. 8. 2022, 6 Ob 241/21s**  
Vertrag mit Schutzwirkung zugunsten Dritter: zum Begünstigtenkreis

**966 OGH 25. 1. 2022, 8 Ob 124/21z**  
Haftung des Baufortschrittsprüfers

**967 OGH 7. 7. 2022, 7 Ob 27/22d**  
Zulässigkeit und Würdigung des Anscheinsbeweises (*Daniel Gritsch*)

**968 OGH 29. 6. 2022, 8 Ob 67/21t**  
Zur Anwendung des MRG bei der Verpachtung unbebauter Flächen und zur Beendigung von Untermietverhältnissen

**968 OGH 30. 8. 2022, 8 Ob 79/22h**  
Zur Auswirkung der Nichteinhaltung der Jahresfrist bei Kündigungserklärungen nach § 29 Abs 2 MRG

**968 OGH 29. 8. 2022, 5 Ob 36/22p**  
Zur Beweislast für das Vorliegen eines wichtigen Interesses bei Änderungen an Wohnungseigentumsobjekten nach § 16 Abs 2 Z 2 WEG 2002

**969 OGH 24. 8. 2022, 7 Ob 135/22m**  
Leitungswasserschaden - Undichte Fuge bei einer Duschtafel ist keine angeschlossene Einrichtung (*Victoria Michler*)

**969 OGH 28. 4. 2022, 7 Ob 65/22t**  
Rechtsschutzversicherung: Erfolgsaussichten und Frage der Vorteilsausgleichung („Diesel-Skandal“) (*Arlinda Berisha*)

971 DISPUTE RESOLUTION

**971 Deutsche Abschlussprüfer vor österreichischen Gerichten**  
*Paul Oberhammer*

**976 OGH 30. 8. 2022, 8 Ob 83/22x**  
Zum Wegfall der Akzessorietät vorprozessualer Anwaltskosten durch Vereinbarung

**976 OGH 24. 8. 2022, 7 Ob 121/22b**  
Rechtswidrig angefertigte Videoaufnahmen - kein generelles Beweisverwertungsverbot (*Georg Kodek*)

**978 OGH 29. 8. 2022, 6 Ob 126/22f**  
Vermögensgerichtsstand bei Belegenheit des Vermögens an mehreren Orten

**978 OGH 30. 8. 2022, 8 Ob 33/22v**  
Rekurs gegen Unterbleiben der Verhandlung über Anmeldung eines unbestrittenen Forderungsübergangs unzulässig

**979 OGH 8. 9. 2022, 3 Ob 123/22t**  
Zum „Depurierungsauftrag“ bei Zivilteilung einer Liegenschaft

**979 OGH 29. 9. 2022, 3 Ob 164/22x**  
Zum Schriftlichkeitsgebot einer Gerichtsstandsvereinbarung nach LGVÜ

980 GESELLSCHAFTSRECHT

**980 Der strukturierte Firmenbuchantrag**  
*Klaus Jennewein*

**985 OGH 5. 3. 2021, 2 Ob 158/21f**  
Darf der Verlassenschaftskurator in der GmbH die Interessen der Erben vertreten? (*Paul Rizzi/Maximilian Ringhofer*)

**987 OGH 12. 5. 2021, 6 Ob 33/21b**  
Widerspruch nach § 21 Abs 2 GmbHG; Kollusion

**987 OGH 29. 8. 2022, 6 Ob 234/21m**  
Leistungen an Dritte aus freiem Ermessen der Gesellschaft  
(*Sebastian Aschl/Arno Zimmermann*)

**989 OGH 23. 6. 2022, 5 Ob 215/21k**  
Zum Übergang von Vorkaufsrechten bei Genossenschafts-  
verschmelzungen

**990 OGH 29. 8. 2022, 6 Ob 100/22g**  
Änderung des Einstimmigkeitsprinzips in der Privatstiftung

## 992 WETTBEWERBS- UND IMMATERIALGÜTERRECHT

**992 Vertikal-GVO 2022: Vertriebsverträge gewinnen an Facettenreichtum – und Komplexität**  
*Bianca Duca/Anna Sofia Reumann*

**994 OGH 23. 9. 2022, 4 Ob 40/22v**  
Kein Glück im Glas (*Dominik Hofmarcher*)

**995 EuGH 8. 9. 2021, C-716/20**  
Grenzen des Signalschutzrechts (*Christian Handig*)

## 997 ARBEITSRECHT

**997 Rückforderung frustrierter Ausbildungskosten**  
*Andreas Gerhartl*

**1000 OGH 31. 8. 2022, 9 ObA 48/22g**  
Unverzüglichkeit der Entlassung ohne Suspendierung  
(*Wolfgang Mazal*)

**1000 OGH 31. 8. 2022, 9 ObA 61/22v**  
Konzernweite soziale Gestaltungspflicht (*Wolfgang Mazal*)

**1001 OGH 30. 8. 2022, 8 ObA 55/22d**  
Unverzänglichkeitsgrundsatz bei komplexer Willensbildung  
(*Wolfgang Mazal*)

**1001 30. 8. 2022, 8 ObA 101/21t**  
Schriftform bei Zustellung eines eingescannten Originals  
(*Wolfgang Mazal*)

**1002 OGH 30. 8. 2022, 8 Obs 6/22y**  
Vereinbarungen über „Bleibepremien“ (*Wolfgang Mazal*)

## 1003 STEUERRECHT

**1003 Die Abschaffung der kalten Progression**  
*Michael Buchner/Lilly-Marie Kunz*

**1010 BFH Update – Steuerrecht**  
*Valentin Bendlinger/Martin Klokar/Markus Mittendorfer*

**1013 Körperschaftsteuer 2022**  
*Astrid Kristof/Georg Erdélyi*

## 1021 ÖFFENTLICHES WIRTSCHAFTSRECHT

**1021 Tourismusabgabe – quo vadis?**  
*Andreas Engele*

**1023 Neues aus Europa**  
*Ulrike Giera/Maximilian Hautzenberg/Markus-Florian Rummel*

**1025 EuGH Update – Öffentliches Wirtschaftsrecht**  
*Agnes Balthasar-Wach/Cornelia Lanser*

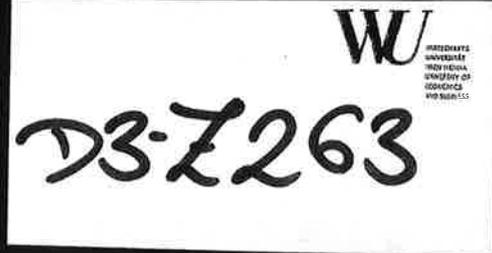
**1026 LVwG Tirol 2. 8. 2022, LVwG-2022/39/0243**  
Ausnahmebewilligung für Freizeitwohnsitz in Tirol  
(*Edmund Primosch*)

**1027 VwGH 1. 9. 2022, Ro 2021/09/0002**  
Ausländerbeschäftigung in Unternehmen mit erst anlauf-  
endem Geschäftsbetrieb (*Edmund Primosch*)

**1027 BVwG 5. 7. 2022, W252 2246278**  
Arbeitnehmer eines Unternehmens: kein Verantwortlicher  
iSd DSGVO (*Edmund Primosch*)

## 949 IMPRESSUM

# 12.22



69. Jahrgang  
Dezember 2022  
Seiten 705–768

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

# b

## Die Sozial- gerichtsbarkeit

Zeitschrift für  
das aktuelle Sozialrecht

Mit dieser Ausgabe erhalten Sie das Jahresinhaltsverzeichnis 2022

Herausgeber:

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

Aufsätze

- P. Becker*  
COVID-19 als Berufskrankheit und Arbeitsunfall
- T. Kingreen/V. Mayer/M. Mülder/A. Rambach*  
Der freiheitliche Sozialstaat und seine Feinde
- T. Schweitzer*  
Teilnahme an mündlichen Verhandlungen
- A. Haberland/A. Kukuk*  
Der Leistungs- und Beschäftigungsort im Arbeits-  
und Sozialrecht bei mobilen Arbeitsformen

Aktuelle  
Entscheidungen

Übersicht über die jüngste Rechtsprechung

Rechtsprechung

- BSG, Zugunstenverfahren / Vertrauensschützende  
Regelungen / Überprüfungsverfahren  
(*Anm. B. Jährling-Rahnefeld*)
- BSG, Teilnahme Sommercamp / Jugendverband einer  
politischen Partei / Verfassungsmäßigkeit  
(*Anm. T. Kingreen/V. Mayer/M. Mülder/A. Rambach*)
- BSG, Berufsschadensausgleich / Vergleichseinkommen /  
Typisierende und generalisierende Regelung  
(*Anm. F. Dillmann*)
- BSG, Überleitung Pflegestufe in Pflegegrad / Neuer  
Pflegebedürftigkeitsbegriff / Inkrafttreten neuen Rechts  
(*Anm. N. Waldhorst-Kahnau*)

## Inhalt

### EDITORIAL

*Dr. Miriam Meßling*

### AUFSÄTZE

*Prof. Dr. Peter Becker*

COVID-19 als Berufskrankheit und Arbeitsunfall \_\_\_\_\_ 705

*Prof. Dr. Thorsten Kingreen/Veronika Mayer/Marje Müller/Anna Rambach*

Der freiheitliche Sozialstaat und seine Feinde \_\_\_\_\_ 716

*Dr. Tobias Schweitzer*

Teilnahme an mündlichen Verhandlungen \_\_\_\_\_ 723

*Annett Haberland/André Kukuk*

Der Leistungs- und Beschäftigungsort im Arbeits- und Sozialrecht  
bei mobilen Arbeitsformen \_\_\_\_\_ 727

### AKTUELLE ENTSCHEIDUNGEN

Übersicht über die jüngste Rechtsprechung

*Bundessozialgericht* \_\_\_\_\_ 734

### RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN

#### RENTENVERSICHERUNG

*Zugunstenverfahren/Vertrauensschützende Regelungen/Überprüfungsverfahren*  
§§ 45, 48 SGB X

Urteil des 5. Senats des BSG vom 3. 2. 2022 – B 5 R 26/21 R –

ECLI:DE:BSG:2022:030222UB5R2621R0 –

*Anmerkung von Prof. Dr. Brigitte Jährling-Rahnefeld, Berlin* \_\_\_\_\_ 741

#### GRUNDSICHERUNG FÜR ARBEITSUCHENDE

*Teilnahme Sommercamp/Jugendverband einer politischen Partei/Verfassungsmäßigkeit*  
§§ 28, 29 SGB II; Art. 21 GG

Urteil des 14. Senats des BSG vom 14. 12. 2021 – B 14 AS 21/20 R –

ECLI:DE:BSG:2021:141221UB14AS2120R0 –

*Anmerkung von Prof. Dr. Thorsten Kingreen/Veronika Mayer/Marje Müller/*

*Anna Rambach, Regensburg* \_\_\_\_\_ 749

#### SOZIALES ENTSCHÄDIGUNGSRECHT

*Berufsschadensausgleich/Vergleichseinkommen/Typisierende und generalisierende*  
*Regelung*

§§ 44 Abs. 1, 48 Abs. 1 Satz 1 SGB X; §§ 30 Abs. 5, 60 Abs. 2 und 3 BVG

Urteil des 9. Senats des BSG vom 16. 12. 2021 – B 9 V 2/20 R –

ECLI:DE:BSG:2021:161221UB9V220R0 –

*Anmerkung von Franz Dillmann, Köln* \_\_\_\_\_ 757

#### PFLEGEVERSICHERUNG

*Überleitung Pflegestufe in Pflegegrad/Neuer Pflegebedürftigkeitsbegriff/*  
*Inkrafttreten neuen Rechts*

§ 140 SGB XI

Urteil des 3. Senats des BSG vom 17. 2. 2022 – B 3 P 6/20 R –

ECLI:DE:BSG:2022:170222UB3P620R0 –

*Anmerkung von Dr. Nicola Waldhorst-Kahnau, Essen* \_\_\_\_\_ 764

### GESAMTSCHAU

V

# 2022

DSZ 263



## Die Sozial- gerichtsbarkeit

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

Zeitschrift für  
das aktuelle Sozialrecht

Herausgeber:

69. Jahrgang

**Jahresinhaltsverzeichnis**

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

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

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

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

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

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

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

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

*Prof. Dr. Rainer Schlegel*  
Präsident des BSG

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

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

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



## Inhaltsverzeichnis

	Seite
I. Autoren der Aufsätze, Entscheidungsanmerkungen, Berichte und Rezensionen	1
II. Buchbesprechungen	3
III. Entscheidungen in zeitlicher Reihenfolge	4
IV. Gesetzesverzeichnis	4
V. Sachverzeichnis	11
VI. Abkürzungsverzeichnis	21

### I. Autoren der Aufsätze, Entscheidungsanmerkungen, Berichte und Rezensionen

<i>Axer, Peter</i> Der verfassungsrechtliche Schutz der Sozialversicherung in Organisation und Finanzen 453	Das Statusfeststellungsverfahren nach § 7a SGB IV: Eine Reform und viele Fragen (Teil II) 208	<i>Eicher, Wolfgang</i> Aspekte einer Zusammenführung von Eingliederungshilfe für junge Menschen im SGB VIII durch das KJSG 592
<i>Becker, Peter</i> Editorial zu Heft 10/2022 COVID-19 als Berufskrankheit und Arbeitsunfall 705	Anmerkung zu BSG, Urteil des 3. Senats vom 26.3.2021 – B 3 KR 14/19 R – ECLI:DE:BSG:2021:260321UB3KR1419R0 363	<i>Engelmann, Andreas</i> „Pauschalisiert“, aber nicht „fiktiv“ – Zur Berechnung des Kurzarbeitergeldes für „echte Grenzgänger“ aus Frankreich 282
<i>Bigge, Gerd</i> Haftung von Nachunternehmern für Beitragsrückstände von Subunternehmern 274	<i>Brosius-Gersdorf, Frauke</i> Editorial zu Heft 6/2022	Anmerkung zu BSG, Urteil des 11. Senats vom 3.11.2021 – B 11 AL 6/21 R – ECLI:DE:BSG:2021:031121UB11AL621R0 316
<i>Bischofs, Volker</i> Der Anspruch der Opfer von Gewalttaten im Lichte des neuen SGB XIV – eine Annäherung 21	<i>Butzer, Hermann</i> Rechtsschutz gegen Fremdsten – Wichtige obiter dicta des Bundessozialgerichts 197	<i>Fahrinsland, Julia</i> Care- und Case-management als Hauptleistung von Selektivverträgen gem. § 140a SGB V und Leistungserbringung durch „beliebige“ Anbieter 668
<i>Bockler, Kaspar</i> Der Altenhilfeparagraph nach § 71 SGB XII – Diskurs um eine Neuausrichtung der kommunalen Altenhilfe 602	Anmerkung zu BSG, Urteil des 1. Senats vom 18.5.2021 – B 1 A 2/20 R – ECLI:DE:BSG:2021:180521UB1A220R0 230	<i>Felix, Dagmar</i> Vorläufige Leistungen im Sozialrecht Handlungsoptionen der Sozialverwaltung bei ungeklärter Sach- und/oder Rechtslage 12
<i>Bokeloh, Arno</i> Anmerkung zu BSG, Urt. des 7./14. Senats vom 9.3.2022 – B 7/14 AS 79/20 R – ECLI:DE:BSG:2022:090322UB714AS7920R0 699	<i>Deister, Sören</i> Anmerkung zu BSG, Urteil des 11. Senats vom 4.3.2021 – B 11 AL 5/20 R – ECLI:DE:BSG:2021:040321UB11AL520R0 46	<i>Fischer, Henrik</i> Zehn Jahre Mehrbedarf dezentrale Warmwassererzeugung 288
<i>Böttiger, Walter</i> Anmerkung zu BSG, Urteil des 14. Senats vom 11.11.2021 – B 14 AS 15/20 R – ECLI:DE:BSG:2021:111121UB14AS1520R0 626	<i>Dillmann, Franz</i> Anmerkung zu BSG, Urteil des 9. Senats vom 16.12.2021 – B 9 V 2/20 R – ECLI:DE:BSG:2021:161221UB9V220R0 757	<i>Fuchsloch, Christine</i> Editorial zu Heft 2/2022
<i>Brockmann, Judith</i> Anmerkung zu BSG, Urteil des 11. Senats vom 4.3.2021 – B 11 AL 3/20 R 240	<i>Ebsen, Ingwer</i> Der Corona-Sozialschutz des Bundes als Instrument integrierter Sozial- und Wirtschaftspolitik – ein Überblick 1	<i>Gabner, Maximilian</i> Der Vorrang des Unionsrechtes und der Grundsatz der Unionstreue als Maßstab mitgliedstaatlicher Aufsichtspraxis 395
<i>Brose, Wiebke</i> Das Statusfeststellungsverfahren nach § 7a SGB IV: Eine Reform und viele Fragen (Teil I) 133	<i>Eichenhofer, Eberhard</i> Editorial zu Heft 4/2022 Editorial zu Heft 11/2022 Sozialrecht als System 647	

24 | 2022

113. Jahrgang  
15. Dezember 2022  
S. 1277-1332  
PVSt 6012

# GmbHR



WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z43

## GmbHRundschau

Herausgegeben von der Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt

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

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

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**



- Aufsätze >**
- York Strothmann** – Eigennutzung der Geschäftschance durch den GmbH-Geschäftsführer §15 ..... 1277
  - Burkhard Binnewies / Norbert Mückl / Klaus Olbing** – Aktuelles Steuerrecht rund um die GmbH 2022/2023 ..... 1283
- Rechtsprechung >**
- GmbH-Recht:** Keine Amtspflichtverletzung des Notars durch Beurkundung und Vollzug eines Kaufvertrags bei Überschreitung der Vertretungsmacht durch den Geschäftsführer der Verkäufer-GmbH (OLG Koblenz, Urtr. v. 3.2.2022 – 1 U 651/21, rkr.) *m. Anm. Thomas Wachter* ..... 1318
  - BGB AT:** Zum Zeitpunkt des Zugangs einer E-Mail im unternehmerischen Geschäftsverkehr (BGH, Urtr. v. 6.10.2022 – VII ZR 895/21) ..... 1326
  - Gewinnermittlung:** Formwechsel einer KG in eine GmbH für Nutzung verrechenbarer Verluste des Kommanditisten i.S.d. § 15a EStG schädlich (Hessisches FG, Urtr. v. 26.1.2022 – 9 K 844/20, nrkr.) *m. Anm. Alexander Kratzsch* ..... 1329
- Verwaltungsanweisungen >**
- Unternehmenssteuerrecht:** Beherrschungsidentität bei mittelbarer Beteiligung über eine Kapitalgesellschaft an einer Besitz-Personengesellschaft; BFH-Urteil v. 16.9.2021 – IV R 7/18 (BMF, Schr. v. 21.11.2022 – IV C 6 - S 2240/20/10006 :002 – DOK 2022/1166461) ..... 1332
- 
- GmbHR im Blickpunkt**
- Heribert Heckschen / Ralf Knaier** – Das UmRUG auf der Zielgeraden ..... R376

**ottoschmidt**



86209472224



# GmbHRundschau

Zeitschrift für Gesellschafts-, Unternehmens- und Steuerrecht



## Herausgeber:

Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt

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

## Herausgeber-Beirat:

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

## Inhalt

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

### Aufsätze

**Dr. York Strothmann – Eigennutzung der Geschäftschance durch den GmbH-Geschäftsführer** – Zur Geltendmachung des Schadensersatzanspruchs der Gesellschaft 1275

Dass der GmbH-Geschäftsführer sich schadensersatzpflichtig macht, wenn er eine Geschäftschance der Gesellschaft selbst nutzt, ist heute allgemein anerkannt. Die Anforderungen an die erfolgreiche Geltendmachung eines Ersatzanspruchs sind nach einer unklaren Entscheidung des BGH und Stellungnahmen im Schrifttum indes zweifelhaft geworden. Dies gilt insbes. für die Zuordnung der Geschäftschance zur Gesellschaft, die Behandlung von Rechtfertigungen des Geschäftsführers und die anzuwendende Verjährungsfrist. Unter Zugrundelegung der langjährigen Entscheidungspraxis des BGH arbeitet der Beitrag die Voraussetzungen für eine erfolgreiche Geltendmachung des Ersatzanspruchs durch die Gesellschaft heraus und gibt Hinweise für die Praxis. .... 1277

**Prof. Dr. Burkhard Binnewies / Dr. Dr. Norbert Mückl / Dr. Klaus Olbing – Aktuelles Steuerrecht rund um die GmbH 2022/2023**

Die im Jahr 2022 erfolgten Aktivitäten des Gesetzgebers berühren die Besteuerung der GmbH nur am Rande. Die Verwaltung hat sich insbes. zu den Anschaffungskosten i.S.v. § 17 Abs. 2a EStG und zur Einlagelösung gem. § 14 Abs. 4 KStG geäußert. Ferner erfolgten Schreiben zur Einlagenrückgewähr. Bedeutsam für die mittelständische Praxis ist die Rechtsprechung des BFH zur inkongruenten Gewinnverwendung sowie inkongruenten Gewinnausschüttung. Diese räumt Gestaltungsspielraum ein. Die Entscheidung des FG Sachsen zur Grunderwerbsteuer-Befreiung bei Ausgliederung des Einzelunternehmens auf die GmbH ist erfreulich. Es bleibt abzuwarten, ob der BFH diese Auffassung teilt. Weiter erfreulich ist, dass sich der BFH der Rechtsprechung einiger FGs angeschlossen hat, dass eine Korrektur aufgrund einer offenbaren Unrichtigkeit gem. § 129 AO bei Fehlern im Rahmen der Feststellung des Einlagekontos möglich ist. Im Rahmen der Betriebsaufspaltung ist nunmehr festgestellt, dass die mittelbare Beherrschung des Besitzunternehmens zur personellen Verflechtung ausreicht. Einmal mehr hat der BFH aufgearbeitet, welche schenkungsteuerlichen Konsequenzen in Betracht kommen, wenn die GmbH eigene Anteile unter Preis erwirbt. Der BGH hat erfreulicherweise entschieden, dass laufende Besteuerungsverfahren oder mögliche künftige Besteuerungsverfahren einer Löschung einer Gesellschaft im Handelsregister grundsätzlich nicht entgegenstehen. Anders ist dies nur, wenn konkret Erstattungen zu erwarten sind, die vom Liquidator zu verteilen wären. .... 1283



## Inhalt

**Rechtsprechung****Gesellschaftsrecht**

**GmbH-Recht:** Keine Amtspflichtverletzung des Notars durch Beurkundung und Vollzug eines Kaufvertrags bei Überschreitung der Vertretungsmacht durch den Geschäftsführer der Verkäufer-GmbH

(OLG Koblenz, Urt. v. 3.2.2022 – 1 U 651/21)

*m. Anm. Thomas Wachter* ..... 1318

**BGB AT:** Zum Zeitpunkt des Zugangs einer E-Mail im unternehmerischen Geschäftsverkehr

(BGH, Urt. v. 6.10.2022 – VII ZR 895/21) ..... 1326

**Steuerrecht**

**Gewinnermittlung:** Formwechsel einer KG in eine GmbH für Nutzung verrechenbarer Verluste des Kommanditisten i.S.d. § 15a EStG schädlich

(Hessisches FG, Urt. v. 26.1.2022 – 9 K 844/20)

*m. Anm. Alexander Kratzsch* ..... 1329**Verwaltungsanweisungen**

**Unternehmenssteuerrecht:** Beherrschungsidentität bei mittelbarer Beteiligung über eine Kapitalgesellschaft an einer Besitz-Personengesellschaft; BFH-Urteil v. 16.9.2021 – IV R 7/18

(BMF, Schr. v. 21.11.2022 – IV C 6 – S 2240/20/10006 :002 –

DOK 2022/1166461) ..... 1332

**GmbHR Report****GmbHR im Blickpunkt***Prof. Dr. Heribert Heckschen / Ralf Knaier* – Das UmRUG auf der Zielgeraden ..... R376**Unternehmensrecht**Remote working: Nomad – ein Thema für 2023 (*Stephan Ulrich*) ..... R3792022 – ein gutes Jahr für die Handbibliothek (*Stephan Ulrich*) ..... R379**Alle Facetten fest im Blick.**

Der *Hachmeister/Kahle/Mock/Schuppen* bietet mit seinen Kommentierungen zum Handels- und Steuerbilanzrecht sowie zu den gesellschaftsrechtlichen Rahmenbedingungen eine einmalige inhaltliche Bandbreite.

Die Neuauflage berücksichtigt alle relevanten Gesetzesänderungen – u.a. FISG, DiRuG, FÜPoG und MoPeG.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter [otto-schmidt.de](https://otto-schmidt.de)

## Inhalt

**Steuer- & Bilanzrecht**

BFH: Neue BFH-Rechtsprechung zum Vorsteuerabzug – Rechnungsberichtigung und Outplacement-Beratungen ( <i>Christian Levedag</i> )	R380
BFH: Gewerbesteuerrechtliches Schachtelprivileg bei doppelt ansässigen Kapitalgesellschaften ( <i>Christian Levedag</i> )	R381
BFH: Keine dauerhafte Zuordnung bei nur befristeten Einsätzen im Rahmen eines Leiharbeitsverhältnisses ( <i>Christian Levedag</i> )	R381
Bundesfinanzminister Lindner: Brief an die Spitzenorganisationen der deutschen Wirtschaft ( <i>Georg Geberth / Martin Bartelt</i> )	R381
BMF: Pauschalen für Verpflegungsmehraufwendungen und Übernachtungskosten bei Auslandsdienstreisen und doppelter Haushaltführung im Ausland ab 1.1.2023 ( <i>Susanne Weber</i> )	R382

**Arbeits- & Sozialrecht**

LAG Düsseldorf: Sonderkündigungsschutz von Wahlinitiatoren zur Betriebsratswahl ( <i>Martin Pröpper</i> )	R382
LAG Düsseldorf: Arbeitnehmerstatus bei unzulässiger Beschränkung der Vertretungsmacht? ( <i>Martin Pröpper</i> )	R383
LSG NRW: SGB II-Leistungen bei dualen Studium ( <i>Martin Pröpper</i> )	R383

**Wirtschafts-Praxis**

Statistischer Bericht zu Literatur und Presse 2022 ( <i>Marianne Gajo</i> )	R384
-----------------------------------------------------------------------------	------

**Zeitschriftenspiegel**

Gesellschaftsrecht	R385
Steuerrecht	R386

**Buchbesprechungen**

Scholz, GmbHG, Band I: §§ 1-34, Konzernrecht ( <i>Simon Weiler</i> )	R386
----------------------------------------------------------------------	------

**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.**

**Sie wollen alle Jahrgänge der GmbHR nach Stichworten durchsuchen?**

**GmbHR**



GmbHR –  
GmbHRundschau

Beratermodul

**Nutzen Sie Ihr Beratermodul, das zu Ihrem Abo dazugehört!**

Fragen zum Freischaltcode beantwortet der Kundenservice.

Telefon: 0221 9 37 38-997

E-Mail: kundenservice@otto-schmidt.de

# StrafFo

## Strafverteidiger Forum



Heft 12 Dezember 2022 G 26104

### Aufsätze

*Burhoff*, Die Rechtsprechung zur Abrechnung im Straf- und Bußgeldverfahren, insbesondere nach den Teilen 4 und 5 VV RVG, in den Jahren 2020–2022 – Teil 1

*Meyer-Mews*, EncroChat und Richtervorbehalt

### Entscheidungen

KG: Mit Rechtskraft des Strafurteils wird ein Untersuchungshaftbefehl gegenstandslos

BGH: Zum Erfordernis eines Hinweises auf die mögliche Verurteilung nach der weniger strengen Norm

BGH: Von der Strafkammer erlassener Haftbefehl kann den Voraussetzungen eines Hinweises nach § 265 Abs. 2 Nr. 3 genügen

KG: Keine Änderung oder Ergänzung von schriftlichen Urteilsgründen, die den inneren Bereich des Gerichts verlassen haben

OLG Brandenburg: Beginn der Verjährung mit Ablauf der zivilrechtlichen Verjährung des Vergütungsanspruchs  
*m. Anm. Schmid*

OLG Celle: Volksverhetzung beim Bildupload in WhatsApp-Gruppen

OLG Zweibrücken: Strafbarkeit von Audioaufnahmen bei der Personalienfeststellung durch Polizeibeamte  
*m. Anm. Roggan*

### Herausgeber

RA Prof. Dr. Heiko Ahlbrecht

RA Dr. Stephan Beukelmann

RAin Dr. Julia Exner-Kuhn

RA Dr. Philipp Gehrman

RAin Dr. Ines Kilian

RA Dr. Dirk Lammer

RA Prof. Dr. Werner Leitner

RAin Sonka Mehner

RA Jes Meyer-Lohkamp

RA Dr. Panos Pananis

RA Christof Püschel

RA Dr. Christian Rode

RAin Diane Waterstradt

und die

Arbeitsgemeinschaft

Strafrecht des DAV

### Redaktion

RA Dr. Stephan Beukelmann

RA Prof. Dr. Olaf Hohmann

RAin Dr. Ines Kilian

RA Dr. Dirk Lammer

RA Michael Rosenthal

### Schriftleitung

RA Dr. Stephan Beukelmann

RA Prof. Dr. Olaf Hohmann

**Jetzt bestellen!**  
**Einbanddecken 2022**  
**Tel. 0228/91911-0**



**Aktuell**

*Wildt*, Europa im Überblick 449

**Aufsätze**

*Burhoff*, Die Rechtsprechung zur Abrechnung im Straf- und Bußgeldverfahren, insbesondere nach den Teilen 4 und 5 VV RVG, in den Jahren 2020–2022 – Teil 1 450

*Meyer-Mews*, EncroChat und Richtervorbehalt 457

**Entscheidungen**

**Verfahrensrecht**

GVG § 185; StPO §§ 77 Abs. 1, 51 Abs. 1: Kein Ordnungsgeld gegen nicht erschienenen Dolmetscher  
 LG Nürnberg-Fürth, Beschl. v. 17.10.2022 – 12 Qs 57/22 462

StPO §§ 32a, 44, 45, 138 Abs. 1, 341 Abs. 1, 345 Abs. 1: Folge der Nichteinhaltung der besonderen Formvorschrift des § 32d S. 2 StPO ist die Unwirksamkeit der Erklärung  
 KG, Beschl. v. 22.6.2022 – 3 Ws (B) 123/22 463

StPO §§ 52 Abs. 1 Nr. 1, 55: Kein Auskunftsverweigerungsrecht nach § 55 StPO bei bloßen Vermutungen oder rein denktheoretische Möglichkeit einer früheren Falschaussage  
 KG, Beschl. v. 11.7.2022 – 3 Ws 176/22 – 121 AR 134/22 465

StPO §§ 102, 105: Ein Tatverdacht, den der Erlass einer Durchsuchungsanordnung voraussetzt, kann auch durch ein Behördenzeugnis des Bundesamts für Verfassungsschutz begründet werden  
 BGH, Beschl. v. 5.10.2022 – StB 40/22 466

StPO §§ 112, 123, 124: Mit der Rechtskraft eines Strafurteils wird ein Untersuchungshaftbefehl gegenstandslos  
 KG, Beschl. v. 22.6.2022 – 3 Ws 145/22 – 121 AR 109/22 467

StPO § 147 Abs. 1: Akteneinsicht nur in die dem Gericht tatsächlich vorliegenden Akten und die in diesem Verfahren verwahrten Beweisstücke  
 BGH, Beschl. v. 28.9.2022 – 5 StR 191/22 468

StPO § 265: Zum Erfordernis eines Hinweises auf die mögliche Verurteilung nach der weniger strengen Norm  
 BGH, Beschl. v. 20.9.2022 – 3 StR 260/22 468

StPO § 265 Abs. 2 Nr. 3: Ein von der Strafkammer erlassener Haftbefehl kann den Voraussetzungen eines Hinweises nach § 265 Abs. 2 Nr. 3 genügen, wenn er dessen inhaltlichen Anforderungen gerecht wird  
 BGH, Beschl. v. 15.9.2022 – 4 StR 307/22 469

StPO §§ 267 Abs. 4, 275 Abs. 1: Keine Änderung oder Ergänzung von schriftlichen Urteilsgründen, die den inneren Bereich des Gerichts verlassen haben  
 KG, Beschl. v. 15.9.2022 – (3) 121 Ss 118/22 (52/22) 471

StPO § 453 Abs. 1 S. 4: Zum Erfordernis der Anhörung des Verurteilten bei geänderter Auflage  
 LG Duisburg, Beschl. v. 16.3.2022 – 31 Qs – 321 Js 743/18 – 27/22 472

**Materielles Strafrecht/Strafrechtliche Nebengebiete**

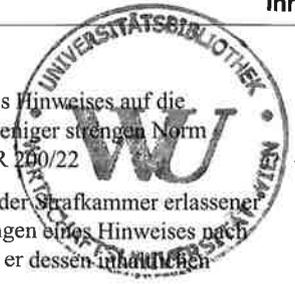
StGB §§ 78a, 266a Abs. 1 u. Abs. 2 Nr. 2; MiLoG § 21: Die Verjährungsfrist beginnt mit Ablauf der zivilrechtlichen Verjährung des Vergütungsanspruchs  
 OLG Brandenburg, Beschl. v. 8.12.2021 – 1 OLG 53 Ss-OWi 255/21 *m. Anm. Schmid* 473

StGB §§ 86a Abs. 1 Nr. 1, 130 Abs. 1 Nr. 2: Volksverhetzung beim Bildupload in WhatsApp-Gruppen  
 OLG Celle, Beschl. v. 11.10.2022 – 2 Ss 127/22 477

StGB § 201 Abs. 1 Nr. 1: Strafbarkeit von Audioaufnahmen bei der Personalienfeststellung durch Polizeibeamte anlässlich der Kontrolle einer Personenansammlung  
 OLG Zweibrücken, Beschl. v. 30.6.2022 – 1 OLG 2 Ss 62/21 *m. Anm. Roggan* 479

StGB § 221 Abs. 1 Nr. 2: Bestimmung der Obhuts- und Beistandspflicht nach den Grundsätzen, die für die Garantenstellung im Bereich der unechten Unterlassungsdelikte gelten  
 BGH, Urt. v. 21.9.2022 – 6 StR 47/22 482

StGB § 279: Strafbarkeit nach § 279 StGB nur bei unwahrer Aussage über Gesundheitszustand als solchen  
 BayObLG, Urt. v. 18.7.2022 – 203 StRR 179/22 483



# GSZ

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7334

# Zeitschrift für das Gesamte Sicherheitsrecht

Europäisches und Deutsches Sicherheitsrecht / Sicherheitspolitik

Herausgegeben von

Prof. Dr. Matthias Bäcker, LL.M.

Prof. Dr. Jan-Hendrik Dietrich

Prof. Dr. Klaus Ferdinand Gärditz

Prof. Dr. Kurt Graulich

Prof. Dr. Christoph Gusy

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

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

Prof. Dr. Johannes Masing

Prof. Dr. Markus Möstl

Prof. Dr. Thomas Petri

Prof. Dr. Wolfgang Roth, LL.M.

Prof. Dr. Josef Ruthig

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

Prof. Dr. Dr. Markus Thiel

Dr. Dieter Weingärtner

Aus dem Inhalt

*S. Sosna*

Der BfDI – ein Kontrollorgan unter dem Radar? 245

*J. Unterreitmeier*

Informationen der Nachrichtendienste: „... Schweigen ist Gold“? 251

*M. Soiné*

Gesetzliche Verbote für taktische Liebesverhältnisse bei verdeckten personalen Ermittlungen zur Strafverfolgung und Gefahrenabwehr? 258

*L. Scherff*

Das Versammlungsgesetz des Landes Nordrhein-Westfalen – Teil 1 263

*I. Kostov*

Die Fluggastdatenverarbeitung zu Sicherheitszwecken 267

*W. Boms/M. Roth*

Aktuelle Rechtsentwicklungen im Feuerwehrrrecht – Teil IV 272

*EuGH*

Allgemeine und unterschiedslose Vorratsspeicherung von Verkehrs- und Standortdaten (Anm. K. F. Gärditz) 280

*BVerfG*

Nichtannahmebeschluss: Erfolgreiche Verfassungsbeschwerde einer Gruppierung (Teil einer Studentenverbindung) gegen ihre Nennung im Verfassungsschutzbericht 2015 des Freistaates Bayern (Anm. K. F. Gärditz/K. M. Linzbach) 295

*BVerfG*

Übermittlungsbefugnisse im BVerfSchG verfassungswidrig (Anm. F. Schneider) 299



C.H. BECK

## 6/2022

15. Dezember 2022

5. Jahrgang S. 245–308

www.gsz-beck.de



Q750202206

# Zeitschrift für das Gesamte Sicherheitsrecht

## Europäisches und Deutsches Sicherheitsrecht / Sicherheitspolitik



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

GSZ 6 2022

### Editorial

*Ulrich Kelber*                      Datenschutzaufsicht im Wandel                      III

### GSZ aktuell

Rechtsprechung in Pressemitteilungen                      VII  
Rechtsprechung in Leitsätzen                                      X  
Mitteilungen und amtliche Verlautbarungen                      XIII

### Aufsätze

*Sabine Sosna*                      Der BfDI – ein Kontrollorgan unter dem Radar?                      245  
*Johannes Unterreitmeier*                      Informationen der Nachrichtendienste: „... Schweigen ist Gold“?                      251  
*Michael Soiné*                      Gesetzliche Verbote für taktische Liebesverhältnisse bei verdeckten  
personalen Ermittlungen zur Strafverfolgung und Gefahrenabwehr?                      258  
*Leon Scherff*                      Das Versammlungsgesetz des Landes Nordrhein-Westfalen – Teil 1                      263  
*Iva Kostov*                      Die Fluggastdatenverarbeitung zu Sicherheitszwecken                      267

### Zur Rechtsentwicklung

*Wilfried Boms/  
Maximilian Roth*                      Aktuelle Rechtsentwicklungen im Feuerwehrrrecht – Teil IV                      272

### Buchbesprechungen

*Immo Graf*                      Danne: Prävention und Repression im Sicherheitsrecht – Grenzen juristischer  
Begriffsbildung                                                              277  
*Thomas Schwabenbauer*                      Dietrich/Fahrner/Gazeas/von Heintschel-Heinegg: Handbuch Sicherheits-  
und Staatsschutzrecht                                                              278

## Rechtsprechung

- EuGH  
20.09.2022 – C-793/19  
**Allgemeine und unterschiedslose Vorratsspeicherung von Verkehrs- und Standortdaten**  
(Anm. *Klaus Ferdinand Gärditz*) 280
- BVerfG  
31.05.2022 – 1 BvR 98/21  
**Nichtannahmebeschluss: Erfolgreiche Verfassungsbeschwerde einer Gruppierung (Teil einer Studentenverbindung) gegen ihre Nennung im Verfassungsschutzbericht 2015 des Freistaates Bayern**  
(Anm. *Klaus Ferdinand Gärditz/Karoline Maria Linzbach*) 295
- BVerfG  
28.09.2022 – 1 BvR 2354/13  
**Übermittlungsbefugnisse im BVerfSchG verfassungswidrig**  
(Anm. *Franziska Schneider*) 299

### Bezugspreise 2023 | GSZ – Zeitschrift für das Gesamte Sicherheitsrecht

Die Bezugspreise (einschließlich MwSt.) betragen ab 1. Januar 2023:  
Preis jährlich € 219,- zuzüglich Vertriebsgebühren jährlich € 18,-.  
Abbestellung bis 6 Wochen vor Jahresende. Einzelheft € 45,-

Bestellen Sie bei Ihrem Buchhändler oder bei:  
beck-shop.de oder Verlag C.H.BECK ·  
80791 München · Fax: 089/38189-358 ·  
www.beck.de



ISSN 2567-3823

### GSZ – Zeitschrift für das Gesamte Sicherheitsrecht

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

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

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

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

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München.

**Media-Beratung:** Telefon (089) 381 89-687, Telefax (089) 381 89-589.  
**Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten:** Telefon (089) 381 89-609, Telefax (089) 381 89-589, E-Mail: anzeigen@beck.de  
Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Mehling*

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (089) 381 89-0, Telefax: (089) 381 89-398, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

**Erscheinungsweise:** Zweimonatlich.

**Bezugspreise 2022:** 209,- € jährlich (inkl. MwSt.); Einzelheft: 41,- € (inkl. MwSt.). Das Abonnement umfasst den Zugang für einen Nutzer für das Online-Modul GSZ Direkt. Versandkosten jeweils zuzüglich. Die Rechnungstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Abonnement und Bezugspreis beinhalten die Printausgabe sowie eine Lizenz für die Online-Ausgabe. Die Bestandteile des Abonnements sind nicht einzeln kündbar. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach

dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

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

**KundenServiceCenter:**  
Telefon: (089) 381 89-750,  
Telefax: (089) 381 89-358,  
E-Mail: kundenservice@beck.de.

**Abbestellungen:** 6 Wochen zum Jahresende.

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

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

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



chbeck.de/nachhaltig

# ABGABEN-, FINANZ- UND STEUERRECHT

BFG-ERKENNTNISSE ZUM ABGABEN- UND ST



D3-Z44

2022 / Heft 6, Seiten 201–240 (20. Jahrgang)



Jahresübersicht 2022 zum Herausnehmen

## Steuer & Service

- 202 Lohnsteuer und AbgÄG 2022
- 207 Zinersparnis 2023
- 207 Bausparprämie 2023
- 208 Zinsanpassung bei Stundungs-, Anspruchs-, Aussetzungs-, Beschwerde- und Umsatzsteuerzinsen (BMF-Erlass)
- 209 Kein Step-up bei Zuzug und nachträglicher Veräußerung einer britischen Liegenschaft (EAS 3440)
- 210 Umfassende Amtshilfe im Bereich Steuern vom Einkommen – „Staatenliste“ ab 1.1.2023 (BMF-Info)

## Bundesfinanzgericht

- 211 BFG-kompakt – Gesamtübersicht veröffentlichter BFG-Erkenntnisse
- 213 Werbungskosten iZm der Vermietung einer Ferienwohnung
- 217 Sonderausgaben: Steuerberatungskosten eines potentiell Haftenden iZm der für den Primärschuldner getätigten Selbstanzeige
- 222 Freibetrag der GrESt bei Betriebsnachfolge
- 224 Zurückweisung eines Vorlageantrages als verspätet
- 225 Voraussetzungen für die Steuerfreiheit einer Bonuszahlung gemäß § 124b Z 350 EStG 1988
- 228 BFG-Erkenntnisse „kurz & bündig“

## Verwaltungsgerichtshof

- 234 Anhängige Amtsrevisionen

Herausgeber: Hubert W. Fuchs und Klaus Hilber

# INHALT



## STEUER & SERVICE

- 202 Lohnsteuer und AbgÄG 2022  
(Christoph Ritz)
- 207 Zinersparnis 2023  
Erlass des BMF vom 3.11.2022, 2022-0.750.374 – gültig ab 1.1.2023 bis 31.12.2023 (Hubert W. Fuchs)
- 207 Bausparprämie 2023  
Erlass des BMF vom 3.11.2022, 2022-0.750.672, BMF-AV Nr 139/2022 – gültig ab 1.1.2023 bis 31.12.2023 (Hubert W. Fuchs)
- 208 Zinsanpassung bei Stundungs-, Anspruchs-, Aussetzungs-, Beschwerde- und Umsatzsteuerzinsen (BMF-Erlass)  
Erlass des BMF vom 28.10.2022, 2022-0.750.122, BMF-AV Nr 137/2022 – gültig ab 28.10.2022 (Hubert W. Fuchs)
- 209 Kein Step-up bei Zuzug und nachträglicher Veräußerung einer britischen Liegenschaft (EAS 3440)  
EAS-Auskunft des BMF vom 4.11.2022, 2022-0.545.310 – gültig ab 4.11.2022 (Hubert W. Fuchs)
- 210 Umfassende Amtshilfe im Bereich Steuern vom Einkommen – „Staatenliste“ ab 1.1.2023 (BMF-Info)  
Information des BMF vom 29.11.2022, 2022-0.855.354 – gültig ab 1.1.2023 (Hubert W. Fuchs)

## BUNDESFINANZGERICHT

- 211 Gesamtübersicht veröffentlichter BFG-Erkenntnisse  
(Klaus Hilber)
- 213 Werbungskosten iZm der Vermietung einer Ferienwohnung  
BFG 30.6.2022, RV/1100518/2016 (Klaus Hilber)
- 217 Sonderausgaben: Steuerberatungskosten eines potentiell Haftenden iZm der für den Primärschuldner getätigten Selbstanzeige  
BFG 2.8.2022, RV/7100628/2021 (Hubert W. Fuchs)
- 222 Freibetrag der GrESt bei Betriebsnachfolge  
BFG 27.6.2022, RV/6100158/2020 (Clemens Endfellner)
- 224 Zurückweisung eines Vorlageantrages als verspätet  
BFG 11.5.2022, RV/7100076/2022 (Klaus Hilber)
- 225 Voraussetzungen für die Steuerfreiheit einer Bonuszahlung gemäß § 124b Z 350 EStG 1988  
BFG 23.6.2022, RV/5100334/2022. (Klaus Hilber)
- 228 BFG-Erkenntnisse kurz & bündig  
(Hubert W. Fuchs)

## VERWALTUNGSGERICHTSHOF

- 234 ANHÄNGIGE AMTSREVISIONEN  
(Hubert W. Fuchs)
- 236 Buchbesprechungen
- 240 Herausgeber, Autoren
- U3 Impressum

# Betriebs Berater

BB

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-711

51/52 | 2022

Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Recht ... Wirtschaft ... 19.12.2022 | 77. Jg. Seiten 2945-3008



## DIE ERSTE SEITE

**Prof. Dr. Christian Pelke**, LL.M., RA/FAStR/FAHaGesR  
Globale Mindeststeuer – (wie) wird sie kommen?

## WIRTSCHAFTSRECHT

**Dr. Barbara Mayer**, RAin/FAinHaGesR, **Dr. Moritz Jenne**, RA, und  
**Dr. Matthias Miller**, Notarassessor  
Die virtuelle Hauptversammlung – 80 Praxisfragen zu Grundlagen,  
Vorbereitung und Durchführung der neuen virtuellen Hauptversammlung | 2946

## STEUERRECHT

**Prof. Dr. iur. Michael Stahlschmidt**, M.R.F., LL.M., MBA, LL.M., RA/FAStR/FAInsSanR/FAMedR/StB  
BB-Rechtsprechungsreport Steuerstrafrecht 2021/2022 – Teil II | 2967

## BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

**Dr. Norbert Lüdenbach**, WP/StB, und **Daniel Schubert**  
BB-IFRS-Report 2022 | 2987

## ARBEITSRECHT

**Dr. Lars Mohnke**, RA/FAArbR, und **Axel Huber**, RA  
Die neue SARS-CoV-2-Arbeitsschutzverordnung | 2996

BB-Rechtsprechungsreport  
Steuerstrafrecht 2021/2022 – Teil II  
BB-IFRS-Report 2022

## Wirtschaftsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**EuGH:** „Recht auf Vergessenwerden“ – Zum Auslistungsanspruch gegen einen Suchmaschinen-Betreiber (hier: Google) bei Nachweis offensichtlich unrichtiger Inhalte (8.12.2022 – C-460/20)

**BGH:** Zur Übernahme der Postbank durch die Deutsche Bank (13.12.2022 – II ZR 9/21 und II ZR 14/21)

#### Gesetzgebung

**EU-Kommission:** Umsetzung des Gesetzes über die digitalen Märkte (DMA) – Konsultationseröffnung durch EU-Kommission

### Aufsatz

**Dr. Barbara Mayer, RAin/FAinHaGesR, Dr. Moritz Jenne, RA, und Dr. Matthias Miller, Notarassessor** 2946

#### Die virtuelle Hauptversammlung – 80 Praxisfragen zu Grundlagen, Vorbereitung und Durchführung der neuen virtuellen Hauptversammlung

Rein virtuelle Hauptversammlungen waren für Aktiengesellschaften lange Zeit kaum vorstellbare Zukunftsvisionen. Die COVID-19-Pandemie beginnend im Frühjahr 2020 hat der bis dato wenig technisch innovativen aktienrechtlichen Hauptversammlungspraxis allerdings einen oktroyierten, aber fruchtbaren Digitalisierungsschub verschafft. Es wurde eine virtuelle Hauptversammlung für den Zeitraum der Corona-Krise geschaffen. Hierauf aufbauend, aber in wesentlichen Punkten von der Corona-Sonderregel abweichend, hat der Gesetzgeber die virtuelle Hauptversammlung nunmehr dauerhaft festgeschrieben. Für die Praxis stellen sich entsprechend viele bekannte Fragen in neuem Gewand sowie zahlreiche neue Rechtsprobleme. Der Beitrag gibt Antworten auf 80 häufig gestellte, unstrittene oder bislang noch nicht beleuchtete Praxisfragen.

2945

## Steuerrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**EuGH:** Verpflichtender automatischer Informationsaustausch über meldepflichtige grenzüberschreitende Gestaltungen – Befreiung des dem Berufsgeheimnis unterliegenden Rechtsanwalts-Intermediärs von der Meldepflicht – Art. 7 und 47 Charta der Grundrechte der Europäischen Union (8.12.2022 – C-694/20)

**EuGH:** Steuerbefreiung – Dreiecksgeschäft – Bestimmung des Endempfängers einer Lieferung als Schuldner der Mehrwertsteuer – Angabe „Steuerschuldnerschaft des Leistungsempfängers“ (8.12.2022 – C-247/21)

**EuGH:** Gemeinsames Mehrwertsteuersystem – Dienstleistungsempfänger, die nicht zum Vorsteuerabzug berechtigt sind – keine Gefährdung des Steueraufkommens (8.12.2022 – C-378/21)

**EuGH/GA-SA:** Vermietung eines speziell ausgestatteten Stallgebäudes zur Putenaufzucht – als Nebenleistung für die Verpachtung eines landwirtschaftlichen Gebäudes zur Verfügung gestellte Vorrichtungen und Maschinen – einheitliche Leistung (8.12.2022 – C-516/21)

**BFH:** Restschuldbefreiung bei Betriebsaufgabe (6.4.2022 – X R 28/19)

**BFH:** Verbrennung von Erdgas zur Erzeugung einer Schutzgasatmosphäre (1.6.2022 – VII R 37/20)

**BFH:** Auslegung eines Gewinnabführungsvertrags – zur Frage der steuerlichen Rückwirkung eines notariellen Nachtragsvermerks nach § 44a Abs. 2 S. 1 BeurkG (13.7.2022 – I R 42/18)

**BFH:** Spende an Tochtergesellschaft – Abgrenzung zur verdeckten Einlage (13.7.2022 – I R 52/20)

**BFH:** Steuerliche Behandlung eines punktuell satzungsdurchbrechenden inkongruenten Vorabgewinnausschüttungsbeschlusses (28.9.2022 – VIII R 20/20)

**BFH:** Grundstückswertermittlung bei Existenz eines zeitnahen Kaufpreises (24.8.2022 – II R 14/20)

**BFH:** Schätzung eines Unsicherheitsabschlags von den geltend gemachten Betriebsausgaben bei Gewinnermittlung nach § 4 Abs. 3 EStG (11.11.2022 – VIII B 97/21)

**BFH:** Berichtigung einer Rechnung mit Rückwirkung (14.11.2022 – XI B 105/21)

### Aufsatz

**Prof. Dr. iur. Michael Stahlschmidt, M.R.F., LL.M., MBA, LL.M., RA/FAStR/FAInsSanR/FAMedR/StB** 2967

#### BB-Rechtsprechungsreport Steuerstrafrecht 2021/2022 – Teil II

Der zweite Teil setzt den Rechtsprechungsreport zur Höchststrichterlichen Rechtsprechung des BGH in Steuerstrafsachen fort. Er beschäftigt sich schwerpunktmäßig mit den Anforderungen an die Feststellungen in den Urteilsgründen, mit der gerichtlichen Schätzung von Besteuerungsgrundlagen, dem Verhältnis des Unwertgehalts von falschen Umsatzsteuervoranmeldungen und falscher Umsatzsteuerjahreserklärung sowie den verfahrensrechtlichen Besonderheiten bei der Einleitung von Steuerstrafverfahren.

#### Entscheidungen

**EuGH:** Nationale Regelung, die den Organträger der Mehrwertsteuergruppe zum einzigen Steuerpflichtigen bestimmt – Begriff enge finanzielle Verbindung (1.12.2022 – C-141/20)

**BFH:** Aussetzung der Vollziehung eines Abrechnungsbescheids über Säumniszuschläge (11.11.2022 – VIII B 64/22 [AdV]) 2983

## Einblick in das Ökosystem des Datenriesen



Das Werk behandelt das weitgehend geschlossene Ökosystem von Google im Kontext der Bedeutung und Funktionsweise von Online-Werbung. Es schildert Googles makro- und mikro-ökonomischen Prämissen, die sog. „Googlenomics“, die das Tech-Unternehmen zum erfolgreichsten, mächtigsten, aber auch gefürchtetsten Medienunternehmen aller Zeiten werden ließ.

Höppner/Piepenbrock

### Digitale Werbung und das Google Ökosystem

1. Auflage 2023 | 436 Seiten | Broschur | € 39,-  
ISBN: 978-3-8005-1805-0

Weitere Informationen  
[shop.ruw.de/18050](http://shop.ruw.de/18050)



**R&W**  
Fachmedien Recht und Wirtschaft

**dfv** Mediengruppe

## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

2985

#### Rechnungslegung

**GRI:** Fragen und Antworten zu den ESRS

**IVSC:** Automatisierte Bewertungsmodelle

**SEC:** Erneute Kommentariereperiode für vorgeschlagene Angabepflichten zu Wertpapierrückkäufen

**BReg:** Gesetzentwurf zur Veröffentlichung länderbezogener Ertragsteuerinformationen von multinationalen umsatzstarken Unternehmen und Konzernen

#### Wirtschaftsprüfung

**IDW:** Neufassung von IDW RS HFA 33 zu Geschäften mit nahestehenden Unternehmen und Personen

**IDW:** Entwürfe für IDW-Prüfungsstandards zur Prüfung der nichtfinanziellen Berichterstattung außerhalb der Abschlussprüfung

**IDW:** Insolvenzplanverfahren – IDW ES 2 n. F.

**WPK:** Schwerpunkte der Abschlussdurchsicht für 2023

**WPK:** Erdgas-Wärme-Soforthilfe für Dezember 2022 – neue Prüfungsaufgaben für WP/vBP

#### Betriebswirtschaft

**PWC:** Rolle des Chief Data Officer ist auf dem Vormarsch

### Aufsatz

**Dr. Norbert Lüdenbach**, WP/StB, und **Daniel Schubert**

2987

#### BB-IFRS-Report 2022

Der Beitrag thematisiert als Fortführung der bisherigen BB-IFRS-Reporte in den Jahren 2007–2021 in kompakter Weise die finalen Neuerungen und geplanten Änderungen am Regelwerk der IFRS im Jahr 2022. Daneben bilden die auf Ebene des IFRS IC final abgestimmten Agenda-Entscheidungen zu aktuellen Anwendungsfragen einen weiteren Schwerpunkt.

### Entscheidung

**FG Köln:** Betriebe können steuermindernde Rückstellungen für Altersfreizeit bilden

2992

(10.11.2021 – 12 K 2486/20 – dazu BB-Kommentar von Dipl.-Wirtschaftsmath. **Matthias Lieb**)

## Save the date RdF-Jahrestagung 2023

am 25. April 2023  
in Eschborn

Gastgeber

DEUTSCHE BÖRSE  
GROUP

Recht der  
Finanzinstrumente

Betriebs-Berater Kapitalmarkt

Jahrestagung

[www.ruw.de/rdf-jahrestagung](http://www.ruw.de/rdf-jahrestagung)

### Neuerscheinung Buch

**Christopher Koch**

**Corporate Governance case by case**

3. Auflage 2022, 253 S., Broschur, € 29,-

ISBN: 978-3-8005-1812-8 / Infos unter: [shop.ruw.de/18128](http://shop.ruw.de/18128)

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

2995

#### Entscheidungen

**BAG:** Initiativrecht des Betriebsrats – elektronische Zeiterfassung (13.9.2022 – 1 ABR 22/21)

**BAG:** Auflösungsantrag – Wahlbewerber (27.9.2022 – 2 AZR 92/22)

**BAG:** Erfüllung von Urlaub – häusliche Quarantäne (16.8.2022 – 9 AZR 76/22 [A])

**LAG Nürnberg:** Streitwert – Vergleichsmehrwert – Weiterbeschäftigung – Freistellung (11.10.2021 – 2 Ta 80/21)

### Aufsatz

**Dr. Lars Mohnke**, RA/FAArBR, und **Axel Huber**, RA

2996

#### Die neue SARS-CoV-2-Arbeitsschutzverordnung

Deutschland bereitet sich auf den dritten Corona-Winter vor. Nachdem die letzte Fassung der SARS-CoV-2-Arbeitsschutzverordnung („Corona-ArbSchV“) mit Ablauf des 25.5.2022 ausgelaufen war, hat das Bundesministerium für Arbeit und Soziales („BMAS“) für die Dauer vom 1.10.2022 bis zum 7.4.2023 eine neue Fassung in Kraft gesetzt (§ 5 Corona-ArbSchV). Dieser Beitrag gibt einen Überblick über die neuen Regelungen. Er zeigt auf, welche Änderungen sich gegenüber der letzten Fassung der Corona-ArbSchV ergeben und stellt dar, welche Herausforderungen sich für Arbeitgeber in der Praxis stellen.

### Entscheidung

**BAG:** Annahmeverzugsvergütung – Reiserückkehrer aus Risikogebiet

3003

(10.8.2022 – 5 AZR 154/22 – dazu BB-Kommentar von

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

**Betriebs Berater**

**Frankfurter Fachkonferenz  
Arbeitsrecht extrem  
Brennpunkte in Unternehmen**

10. Mai 2023 | dfv Mediengruppe  
Frankfurt am Main  
[veranstaltungen.ruw.de/arbeit](http://veranstaltungen.ruw.de/arbeit)

### 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](http://shop.ruw.de/18173)

### Die Erste Seite

**Prof. Dr. Christian Pelke**, LL.M., RA/FASr/FAHaGesR

**Globale Mindeststeuer – (wie) wird sie kommen?**

**Impressum/Vorschau**

VIII

# wohnrechtliche blätter:

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-2175

wohnrechtliche blätter:wobl

Heft 12 Dezember 2022  
(35. Jahrgang)

S. 415-469

Aufsätze

Dr. Matthias Knoll

Sanierung von fehlerhaft begründetem  
Wohnungseigentum

415

Mag. Michaela Schinnagl

Wesentliche Unterschiede zwischen der  
unmittelbaren Wohnungseigentumsbegründung  
und der nachträglichen Übertragung einer  
Mietwohnung in das Wohnungseigentum im WGG

428

Forum Vertragserrichter

Notar Dr. Christoph Mondel, MBL

Die Grenzen einer langfristigen Bindung von Anteilen  
an Mindestanteilen durch Wohnungseigentümerpartner

439

Veranstaltungsbericht

Univ.-Ass. Mag. Viola Hoti /

Univ.-Ass. (post doc) Dr. Marco Scharmer, B.A.

IWD – Die WGG-Novelle 2022

442

Rechtsprechung

Nr. 75-89

• MRG

75. Änderung der Passivlegitimation in Folge  
eines Übergangs des Mietverhältnisses durch  
Unternehmensveräußerung  
(OGH 25. 1. 2022, 8 Ob 138/21h)

444

76. Kündigung wegen Todes des Wohnraummieters  
und Kontrahierungszwang  
(OGH 25. 11. 2021, 3 Ob 144/21d –

Assoz. Univ.-Prof.<sup>in</sup> Mag.<sup>a</sup> Dr.<sup>in</sup> Martina Schickmair)

444

77. Jahrespauschalverrechnung: Auswirkung der  
Fälligkeit einer Forderung auf die BK-Schuld  
(OGH 7. 9. 2021, 1 Ob 147/21f)

446

78. Kündigung wegen erheblich nachteiligen  
Gebrauchs (OGH 21. 10. 2021, 3 Ob 150/21m)

447

79. Zu den Kündigungsgründen des erheblichen  
nachteiligen Gebrauchs und des unleidlichen  
Verhaltens (OGH 22. 6. 2022, 3 Ob 34/22d)

447

• WEG

80. Zubehörtauglichkeit: Kein bestimmtes  
Verhältnis der Flächen zueinander und kein  
Über- oder Unterordnungsverhältnis erforderlich  
(OGH 19. 7. 2022, 5 Ob 118/22x –  
Univ.-Lektor RA Mag. Dr. Alexander Illedits)

450

81. Zum Aussonderun  
Eigentümerpartners be  
(OGH 22. 10. 2021, 8 Ob 125/20y)

82. Konkludentes Zustandekommen einer  
Benützungsvereinbarung nach WEG 1975  
(OGH 2. 9. 2021, 5 Ob 125/20y)

454

83. Zur Notwendigkeit der Zuweisung von  
Sondernutzungsrechten bei Benützungsregelungen  
(OGH 16. 12. 2021, 5 Ob 74/21z)

455

84. Zulässigkeit von Benützungsvereinbarungen  
im Wohnungseigentum  
(OGH 30. 8. 2021, 5 Ob 135/21w)

457

• WGG

85. Wesentliche Unterschiede zwischen der  
erstmaligen WE-Begründung und der  
nachträglichen Übertragung von Mietwohnungen  
in das WE im WGG (VfGH 14. 12. 2021, G 306/2021)

458

• ABGB

86. Kein Wegfall der Geschäftsgrundlage durch  
nachträgliche Änderung der Rechtslage  
(OGH 16. 12. 2021, 4 Ob 151/21s –  
RA Manuel C. Traxler, LL.M. LL.B. BSc /  
RA MMag. Stefan C. Bart)

459

87. Überwälzung der Erhaltungspflicht betreffend  
mitvermietete Wärmebereitungsgeräte bei  
Geschäftsraumvermietung  
(OGH 26. 1. 2022, 3 Ob 195/21d –  
RA Dr. Bernhard Kramer und  
Univ.-Prof. Dr. Andreas Vonkilch)

460

88. Der gesamte Duschbereich bildet keine  
angeschlossene Einrichtung iSd AWB  
(OGH 24. 8. 2022, 7 Ob 135/22m –  
Univ.-Ass. (post doc) Dr. Isabelle Vonkilch, LL.M.)

464

• Abgabenrecht

89. Vorliegen eines „neuen“ Miet- oder  
Pachtverhältnisses iSd § 28 Abs 38 Z 1 UStG 1994  
(VwGH 20.10.2021, Ra 2019/13/0084 –  
Dr. Christian Lenneis)

467

Impressum 469

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier–TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

verlagoesterreich.at  
wobl.voe.at

VERLAG  
ÖSTERREICH

Österreichische Zeitschrift für



# LIEGENSCHAFT BEWERTUNG

D3S-Z73

Schriftleitung: Heimo Kranewitter



gast & kommentar

**Nachhaltigkeitsfaktoren in der Bewertung**

im fokus

**ESG-Kriterien**

schwerpunkt

**E, S und G – die neue Nachhaltigkeit**

befund & gutachten

**ESG & Bewertungsparameter**

preis & markt

**Büroimmobilienmarkt Wien**

bewertung international

**Der Wert „grüner“ Gebäudemerkmale**

bilanz & steuern

**ESG – Nachhaltigkeitsberichterstattung**

finanzieren & investieren

**Environmental Social Governance für Banken**

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

MANZ



**Heimo Kranewitter**  
Allgemein beedeter und gerichtlich zertifizierter Sachverständiger für Immobilienbewertung

# Environment, Social und Governance (ESG)

Zur Erreichung der von der EU gesteckten Klima- und Energieziele wurde die EU-Taxonomie-Verordnung geschaffen. Die EU-Taxonomie legt fest, welche Wirtschaftstätigkeiten einen wesentlichen Beitrag zur Erreichung der Umweltziele leisten, wobei diese Wirtschaftstätigkeiten gleichzeitig andere Umweltziele nicht erheblich beeinträchtigen dürfen.

Folgende sechs Umweltziele stehen dabei im Fokus:

- Klimaschutz
- Anpassung an den Klimawandel
- Nachhaltige Nutzung und Schutz von Wasser oder Meeresressourcen
- Übergang zu einer Kreislaufwirtschaft
- Vermeidung und Verminderung der Umweltverschmutzung
- Schutz und Wiederherstellung der Biodiversität und der Ökosysteme

Zur Identifizierung von Unternehmen, welche nachhaltig agieren, sollen die ESG-Kriterien dienen. Die drei Buchstaben „ESG“ beschreiben drei nachhaltigkeitsbezogene Verantwortungsbereiche von Unternehmen und stehen für

- Environment – Umwelt
- Social – Soziales
- Governance – Unternehmensführung

Diese Kriterien geben ua Aufschluss darüber, wie umwelt- und klimafreundlich ein Unternehmen handelt, wie gut Aspekte wie Arbeits- und Gesundheitsschutz eingehalten werden und über welche ESG-relevanten Steuerungs- und Kontrollprozesse Unternehmen verfügen.

ESG ist auch in der Immobilienwirtschaft ein Thema. Gebäude sind in der EU für rd 40% des Energieverbrauchs und für rd 36% des Kohlendioxid-Ausstoßes verantwortlich, sodass die Immobilienwirtschaft einen wesentlichen Beitrag zur Umsetzung der ESG-Kriterien zu leisten haben wird.

Immer mehr Marktteilnehmer und – teilnehmerinnen achten, nicht zuletzt auch aufgrund der zunehmenden gesetzlichen Regulierungen, auf Nachhaltigkeitsaspekte. Vor allem im Bereich institutioneller Investoren werden ESG-kompatible Immobilien leichter veräußerbar sein als nicht nachhaltige „Brown Buildings“. Es ist zu erwarten, dass nachhaltige Immobilien einen höheren Kaufpreis erzielen und sich auch deren Vermarktungsdauer verkürzt.

Wie empirische Untersuchungen zeigen, wird der Marktwert von Immobilien durch Nachhaltigkeitsfaktoren beeinflusst. Für Bewerterinnen und Bewerter stellt sich die Frage, wie die Nachhaltigkeitsaspekte bzw -faktoren in der Wertermittlung dargestellt werden sollen. Ist ein Gebäude bereits nach einem bekannten Zertifizierungssystem wie zB LEED, BREEAM, DGNB oder ÖGNI zertifiziert, so steht aus dem Zertifizierungsverfahren in der Regel eine ausreichende Datenbasis zur Verfügung. In allen anderen Fällen müssen die wertbeeinflussenden Nachhaltigkeitsaspekte und -faktoren erst durch die Bewerterinnen und Bewerter erfasst und analysiert und in weiterer Folge deren Einfluss auf den Marktwert festgestellt werden. Wertrelevante Aspekte für nachhaltige Immobilien sind bspw die Höhe der Herstellungskosten, der Einfluss der Nachhaltigkeit auf das Mietwachstum, die Betriebskostenminimierung sowie die Minimierung der Energiekosten, die Entwicklung der Instandhaltungskosten, der Vermarktungszeitraum für Verkauf und Vermietung, die Risikominimierung durch Nachhaltigkeit, die Entwicklung des Liegenschaftszinssatzes, die Lebenszyklusbetrachtung usw. Die Auswirkungen der ESG-Aspekte auf die Bewertungsansätze bzw die Eingangsparameter der Wertermittlung sollten im Gutachten idealerweise transparent und damit nachvollziehbar dargestellt werden. Derzeit gibt es noch keine diesbezügliche standardisierte Vorgehensweise, sodass jede Bewerterin bzw jeder Bewerter noch selbst gefordert ist, sich zu überlegen, wie sie bzw er die Nachhaltigkeitsaspekte im Befund und Gutachten darstellt. Einen ersten Leitfaden dafür bietet unsere Rubrik „befund & gutachten“.

Die Diskussion, wie ESG in der Wertermittlung berücksichtigt werden soll, hat erst begonnen und wird sicherlich noch intensiv weitergeführt werden.

ZLB 2022/46



**dies & das 102**

**gast & kommentar 103**  
**Nachhaltigkeitsfaktoren in der Bewertung**

Implementierung von Nachhaltigkeitsmodellen in der Immobilienbewertung

**im fokus 105**  
**ESG-Kriterien**

Neue wertbeeinflussende Faktoren für die Immobilienbewertung?

**schwerpunkt 106**  
**E, S und G – die neue Nachhaltigkeit**

Nachhaltigkeit, Dekarbonisierung, ESG

**befund & gutachten 108**  
**ESG & Bewertungsparameter**

Environment, Social and Governance (ESG)/EU-TaxVO (Taxonomie)

**preis & markt 110**  
**Büroimmobilienmarkt Wien**

Fakten und Trends

**bewertung international 112**  
**Der Wert „grüner“ Gebäude-merkmale**

Nachhaltigkeit in der Immobilienbranche – wie sie Geld und Sinn macht.

**bilanz & steuern 114**  
**ESG – Nachhaltigkeits-berichterstattung**

Europäische Standards und externe Prüfpflicht

**entscheidungen kompakt 117**  
**OGH**

Rechtsprechung zur grundbücherlichen Umsetzung einer (Neu-)Festsetzung der Nutzwerte und zur Eigenbedarfskündigung von Mietverträgen

**finanzieren & investieren 118**  
**Environmental Social Governance für Banken**

ESG-Anforderungen und -Parameter für die immobilienfinanzierende Bank

**fragen & antworten 120**  
**Häufig gestellte Seminarfragen Seminartermine**

**impresum 120**

Mit Beilage

wirtschaftsrechtliche  
blätter:wbl

Heft 12 Dezember 2022  
144. Jahrgang

# Juristische

# B

D3-Z62

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS



Förderpreis der Juristischen Blätter

## Aufsätze

- Univ.-Prof. Dr. *Harald Eberhard*:  
**Lebendiges Verfassungsrecht (2017 und 2018)** 762
- Univ.-Ass. Dr. *Peter Denk*, M.Sc., MBA, CREA:  
**Landesgesetzliche Leerstandsabgaben und  
Kompetenzverteilung – zugleich Überlegungen  
zum „Volkswohnungswesen“** 773
- Univ.-Ass. Dr. *Joachim Pierer*, LL.M.:  
**Grundfragen der Gegendarstellung –  
vom Preßgesetz bis zum digitalen Zeitalter  
(2. Teil)** 788

## Rechtsprechung

### Verfassungsgerichtshof

- Verpflichtung zur Impfung gegen COVID-19  
zum Schutz der Überlastung des Gesundheits-  
wesens bei kontinuierlicher Bewertung und  
Evaluierung der Geeignetheit und  
Erforderlichkeit der Verpflichtung nicht  
verfassungswidrig  
(VfGH 23.06.2022, G 37/2022, V 173/2022) 794

### Ordentliche Gerichte – Zivilsachen

- Verbot der Nutzung einer Liegenschaft als  
Freizeitwohnsitz nicht als Dienstbarkeit  
verbücherungsfähig  
(OGH 14.07.2022, 5 Ob 3/22k –  
Univ.-Doz. Dr. *Wolfgang Kleewein*) 801
- Auswahl des Anerben bei Ausschlagung  
ohne Wirkung für die Nachkommen  
(OGH 27.06.2022, 2 Ob 11/22i) 805
- Mitverschulden bei Ansprüchen aus der  
Verletzung einer Verkehrssicherungspflicht  
(OGH 27.09.2022, 2 Ob 155/22s) 808

- Fälligkeit und Zinsenlauf eines Amtshaftungs-  
anspruchs  
(OGH 14.09.2022, 1 Ob 131/22d) 810
- Internationale Zuständigkeit für Zwangsvoll-  
streckungsverfahren  
(OGH 29.09.2022, 3 Ob 126/22h) 812
- Auswirkungen der Eröffnung eines  
Insolvenzverfahrens auf ein noch nicht  
rechtskräftiges Versäumungsurteil  
(OGH 31.01.2022, 17 Ob 9/21d) 813

### Arbeits- und Sozialgerichtssachen

- Recht auf Beschäftigung einer  
Rechtsanwaltsanwärterin  
(OGH 17.12.2021, 8 ObA 6/21x –  
Univ.-Ass. Mag. *Reinhard Minderock*, LL.M.) 815

### Strafsachen

- Rückfallsverjährungsfrist – keine  
Besserstellung aufgrund neuerlicher  
Delinquenz  
(OGH 24.08.2022, 15 Os 60/22w) 825
- Keine Erheblichkeitsschwelle bei  
Geldzuwendungen iS des § 3b VerbotG  
(OGH 28.07.2022, 11 Os 6/22z) 826

### Literatur

- 827

Impressum 828

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier – TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

verlagoesterreich.at

jbl.voe.at

VERLAG

ÖSTERREICH

# wirtschaftsrechtliche blätter:wbl



wirtschaftsrechtliche blätter:wbl

**Zeitschrift für österreichisches  
und europäisches Wirtschaftsrecht**

**Dezember 2022 (36. Jahrgang)**

Univ.-Ass.<sup>in</sup> Mag.<sup>a</sup> Andrea Lienhardt:

**Covid-19-Rechtsbruch: Zur Formulierung des  
Sicherungs- und Klagebegehrens bei Wettbewerbs-  
verstößen und zu den Auswirkungen von Rechts-  
lagenänderungen auf den Wettbewerbsprozess** 657

em.o.Univ.-Prof. Dr. Hans-Georg Koppensteiner, LL.M,  
(Berkeley, California):

**Zur Restitution nichtiger und nicht angefochtener  
Beschlüsse in der GmbH** 663

## Rechtsprechung

Nr. 206–230

### • Europarecht

**206.** Wettbewerbsrecht: Zum Missbrauch einer beherrschenden Stellung – zur parallelen Anwendung von Art 102 AEUV und des einzelstaatlichen Wettbewerbsrechts (EuGH 27. 10. 2022, Rs C-721/20) 667

**207.** Unternehmensrecht: Selbständige Handelsvertreter – Ausgleichsleistung an den Vertreter (EuGH 13. 10. 2022, Rs C-593/21) 671

**208.** Geistiges Eigentum: Durchsetzung der Rechte des geistigen Eigentums – Vernichtung von Waren (EuGH 13. 10. 2022, Rs C-355/21) 674

**209.** Markenrecht: Zur Erschöpfung des Rechts aus der Marke (EuGH 27. 10. 2022, Rs C-197/21) 677

**210.** Arbeitsrecht: Europäische Gesellschaft – Beteiligung der Arbeitnehmer an der Beschlussfassung der Europäischen Gesellschaft (EuGH 18. 10. 2022, Rs C-677/20) 681

**211.** Sozialrecht: Anspruch auf Rentenleistungen – Rentner, der von zwei MS Rentenzahlungen erhält – Mitgliedstaat(en), in dem/denen dieser Rentner Anspruch auf Familienleistungen hat (Österreich) (EuGH 13. 10. 2022, Rs C-199/21) 685

**212.** Luftverkehrsrecht: Übereinkommen von Montreal – Haftung für eine posttraumatische Belastungsstörung, die ein Fluggast bei der Notfall-evakuierung eines Flugzeugs erlitten hat (Österreich) (EuGH 20. 10. 2022, Rs C-111/21) 689

### • Arbeitsrecht

**213.** Arbeitskräfte  
(OGH 30. 8. 2022,

**214.** Schriftformgebot bei Kündigung  
(OGH 30. 8. 2022, 8 ObA 101/21t) 693

**215.** Sachliche Rechtfertigung von Bleibepremien  
(OGH 30. 8. 2022, 8 ObS 6/22y) 695

**216.** Kundenschutzklausel – Konkurrenzklausel  
(OGH 29. 6. 2022, 8 ObA 50/22v) 696

**217.** Änderung von Betriebspensionen  
(OGH 18. 7. 2022, 8 ObA 43/22i) 697

### • Unternehmensrecht

**218.** Schadenersatz wegen arglistiger Irreführung/Täuschung zur Veräußerung von Anteilen einer deutschen GmbH; kollisionsrechtliche Anknüpfung (OGH 22. 6. 2022, 6 Ob 186/21b) 698

**219.** Zwingender Inhalt der Stiftungsurkunde; Änderung der Stiftungserklärung; Abweichen vom Einstimmigkeitsprinzip bei der Ausübung der den Stiftern zustehender oder vorbehaltenen Rechte (OGH 29. 8. 2022, 6 Ob 100/22g) 704

**220.** Zeichnung eines Geschäftsführers ohne Gesellschaftszusatz; Verpflichtung der GmbH oder Eigengeschäft (OGH 25. 1. 2022, 8 Ob 124/21z) 708

**221.** Örtliche Zuständigkeit; Ansprüche aus Geschäftsführerhaftung (OGH 18. 3. 2022, 6 Ob 236/21f) 709

**222.** Internationale Zuständigkeit für Ansprüche aus verbotener Einlagenrückgewähr (OGH 8. 4. 2022, 17 Ob 12/21w) 709

**223.** Bestellbetrug; Verlust/Herausgabe des Transportguts an Betrügerbande anstatt an das im Transportauftrag genannte Empfängerunternehmen (OGH 24. 8. 2022, 7 Ob 126/22p) 710

### • Wettbewerbs- und Urheberrecht

**224.** Zur Veröffentlichung kartellgerichtlicher Entscheidungen (OGH als KOG 29. 9. 2022, 16 Ok 5/22d) 711

**225.** Zur Einräumung eines Werknutzungsrechts (OGH 23. 9. 2022, 4 Ob 68/22m) 713

### • Öffentliches Wirtschaftsrecht

**226.** Zeitliche Befristung der Einbringung von Abfällen (VwGH 12. 10. 2022, Ra 2021/05/0010) 715

**227.** Sorgfaltsmaßstab beim Entschuldigungsgrund der Unkenntnis (VwGH 15. 9. 2022, Ra 2022/02/0141) 716

D3-£62  
Beit.

# Die Öffentliche Verwaltung

Zeitschrift für öffentliches Recht  
und Verwaltungswissenschaft

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z132



75. Jahrgang Dezember 2022  
Heft 24 Seiten 1009–1052

**Hartmut Bauer**, Innere Einheit  
– Befunde, Programmatik,  
Perspektiven

**Kai Unzicker**, Gesellschaftlicher  
Zusammenhalt – Konzept, Zustand  
und Handlungsempfehlungen

**Ines Gillich**, Das „überragende  
öffentliche Interesse“ an der  
beschleunigten Umsetzung  
industrieller Großprojekte

**Marcus Schnetter**, „Kleine Richter-  
lein“? Verwaltungsgerichte als  
Kontrolleure wissenschaftsberatener  
Politik

**Buchbesprechung**

**Rechtsprechung in Leitsätzen**

www.doev.de  
Kohlhammer

24

# Inhaltsverzeichnis

## Abhandlungen

<i>Hartmut Bauer</i> , Potsdam, Innere Einheit – Befunde, Programmatik, Perspektiven.....	1009
<i>Kai Unzicker</i> , Gütersloh, Gesellschaftlicher Zusammenhalt – Konzept, Zustand und Handlungsempfehlungen .....	1018
<i>Ines Gillich</i> , Köln/Bielefeld, Das „überragende öffentliche Interesse“ an der beschleunigten Umsetzung industrieller Großprojekte – Am Beispiel des Gesetzes zur Beschleunigung des Einsatzes verflüssigten Erdgases (LNGG) .....	1027
<i>Marcus Schnetter</i> , Münster, „Kleine Richterlein“? Verwaltungsgerichte als Kontrolleure wissenschaftsberatener Politik.....	1034

---

## Buchbesprechung

<i>Wolfgang Kahl/Markus Ludwigs</i> (Hrsg.), Handbuch des Verwaltungsrechts. Band III: Verwaltung und Verfassung   <i>Wolfgang Kahl/Markus Ludwigs</i> (Hrsg.), Handbuch des Verwaltungsrechts. Band IV: Der Status des Einzelnen und Verfahren ( <i>Jürgen Held</i> ).....	1041
-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	------

---

## Leitsätze

### Internationale Gerichtshöfe

726. <i>EGMR</i> , Urteil vom 15.9.2022 – Beschwerde Nr. 8257/13 – <i>Rabczewska/Polen</i> – Verurteilung wegen Blasphemie .....	1045
----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	------

### Gerichte der Europäischen Union

727. <i>EuGH</i> , Urteil vom 8.9.2022 – C-659/20 – ET – Verbot des Handels mit geschützten Arten; Hyazinth-Aras .....	1045
728. <i>EuGH</i> , Urteil vom 20.9.2022 – C-339/20 u. C-397/20 – VD u. SR – Präventive Vorratsdatenspeicherung zum Zweck der Bekämpfung von Straftaten des Marktmissbrauchs .....	1045
729. <i>EuGH</i> , Urteil vom 22.9.2022 – C-159/21 – GM – Gemeinsame Verfahren für die Zuerkennung und Aberkennung des internationalen Schutzes; Beeinträchtigung der nationalen Sicherheit; Stellungnahme einer Fachbehörde; Akteneinsicht .....	1045

### Verfassungsgerichte

730. <i>VerfGH NRW</i> , Beschluss vom 21.6.2022 – VerfGH 104/20 – Keine Beteiligtenfähigkeit des Ortsverbandes einer politischen Partei im Organstreitverfahren .....	1046
------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	------

### Verwaltungsgerichtsbarkeit

#### Abgabenrecht

731. <i>VGH BW</i> , Urteil vom 1.8.2022 – 2 S 3368/21 – Rundfunkbeitrag; Leistung durch Dritte; Umzug .....	1046
--------------------------------------------------------------------------------------------------------------	------

#### Öffentliches Dienstrecht

732. <i>BVerwG</i> , Beschluss vom 3.5.2022 – 5 P 1.22 – Verpflichtung des Dienststellenleiters zur Vorlage von Unterlagen an den Personalrat .....	1047
733. <i>BVerwG</i> , Beschluss vom 25.7.2022 – 2 B 14.22 – Kein Anspruch auf Durchführung eines Laufbahnaufstiegsverfahrens ...	1047
734. <i>OVG LSA</i> , Urteil vom 30.8.2022 – 10 L 2/21 – Rechtswidrige Verteilung von Erlösen durch den Gerichtsvollzieher.....	1047

#### Polizei- und Ordnungsrecht

735. <i>OVG NRW</i> , Beschluss vom 16.5.2022 – 5 B 1289/21 – Videoüberwachung im öffentlichen Raum .....	1047
-----------------------------------------------------------------------------------------------------------	------

#### Kommunalrecht

736. <i>OVG Rheinl.-Pfl.</i> , Urteil vom 30.6.2022 – 7 A 11610/20.OVG – Verbandsgemeinde; gesetzlicher Vertreter; Verwaltungsgeschäft .....	1048
737. <i>VGH BW</i> , Urteil vom 22.8.2022 – 1 S 1264/21 – Kommunalwahlverfahren; Chancengleichheit; Wahlrechtsgleichheit; Erfolgswertgleichheit .....	1048
738. <i>OVG Bremen</i> , Beschluss vom 7.9.2022 – OVG 1 B 227/22 – Überlassung von Räumlichkeiten an eine Fraktion zur Abhaltung einer Pressekonferenz .....	1048

## Boden- und Landwirtschaftsrecht

739. *VGH BW*, Urteil vom 20.7.2022 – 7 S 1747/21 – Flurbereinigung; Landabfindung; Ausweisung besonderer Grundstücke ..... 1048

## Bau- und Planungsrecht

740. *BVerwG*, NK-Urteil vom 12.7.2022 – 4 CN 3.21 – Antragsbefugnis eines Bergwerkunternehmers im Normenkontrollverfahren ..... 1048
741. *VGH BW*, NK-Urteil vom 14.7.2022 – 8 S 1717/21 – Antragsbefugnis eines Denkmaleigentümers im Normenkontrollverfahren ..... 1049
742. *VGH BW*, NK-Beschluss vom 26.7.2022 – 3 S 3779/21 – Einstweilige Anordnung im Normenkontrollverfahren; Anordnungsgrund ..... 1049
743. *HessVGH*, NK-Beschluss vom 4.8.2022 – 3 B 701/22.N – Erforderlichkeit von Ermittlungen zu Lärmimmissionen; großflächiger Einzelhandel; unzulässiger Konflikttransfer ..... 1049
744. *VGH BW*, Beschluss vom 29.8.2022 – 3 S 149/21 – Umnutzung eines Betriebsgebäudes zu einem Wohngebäude; Waldabstand; Ausnahme ..... 1049
745. *NdsOVG*, Urteil vom 1.9.2022 – 1 LC 50/20 – Bauplanungsrechtliche Zulässigkeit der Prostitutionsausübung in Terminwohnungen; Gebietsverträglichkeit in einem Mischgebiet; Einzelfallbetrachtung der Störintensität ..... 1049
746. *NdsOVG*, Urteil vom 1.9.2022 – 1 LB 13/21 – Bestimmtheit einer Höhenfestsetzung; nächstgelegene öffentliche Verkehrsfläche und Traufhöhe als Bezugspunkte; Verhältnismäßigkeit eines bauaufsichtlichen Einschreitens bei Wahl des Bauanzeigeverfahrens ..... 1049
747. *NdsOVG*, Teilurteil vom 2.9.2022 – 12 LA 56/22 – Klage einer Kommune gegen die Ersetzung ihres Einvernehmens sowie die immissionsschutzrechtliche Genehmigung für Windenergieanlagen ..... 1050
748. *NdsOVG*, Beschluss vom 12.9.2022 – 1 ME 48/22 – Nachbarschutz bei heranrückender Wohnbebauung an einen tierhaltenden Betrieb im Dorfgebiet ..... 1050

## Naturschutz- und Umweltrecht

749. *BVerwG*, Beschluss vom 28.7.2022 – 7 B 15.21 – Erteilung einer immissionsschutzrechtlichen Genehmigung für die Errichtung und den Betrieb einer Windenergieanlage ..... 1050
750. *HessVGH*, Beschluss vom 12.7.2022 – 9 E 279/22 – Anfechtung immissionsschutzrechtlicher Genehmigungen für Windenergieanlagen; Streitwert ..... 1050

## Straßen-, Wege- und Verkehrsrecht

751. *BVerwG*, Urteil vom 4.5.2022 – 9 A 7.21 – Berücksichtigung globaler Klimaauswirkungen bei der straßenrechtlichen Planfeststellung ..... 1050
752. *OVG NRW*, Beschluss vom 18.8.2022 – 8 B 661/22 – Beschränkung der zulässigen Höchstgeschwindigkeit zur Umsetzung eines Lärmaktionsplans ..... 1051

## Ausländer- und Staatsangehörigkeitsrecht

753. *HessVGH*, Beschluss vom 30.6.2022 – 3 B 1155/21 – Anwendungsbereich des § 25 b AufenthG ..... 1051

## Sonstiges Verwaltungsrecht

754. *HessVGH*, Beschluss vom 17.8.2022 – 4 A 2197/20.Z – Klagemöglichkeit einer Hegegemeinschaft gegen die Schalenwildrichtlinie ..... 1051
755. *VGH BW*, Beschluss vom 5.9.2022 – 1 S 1890/22 – Anspruch auf Bestattung ..... 1051

## Verwaltungsverfahren-, -zustellungs- und -vollstreckungsrecht

756. *BVerwG*, Urteil vom 25.5.2022 – 8 C 11.21 – Rechtswidriger Teilwiderruf einer Zuwendung wegen Zweckverfehlung ..... 1052

## Gerichtsverfahrensrecht

757. *BVerwG*, Beschluss vom 15.7.2022 – 3 B 17.21 – Anforderungen an die Berufungsbegründung ..... 1052
758. *OVG NRW*, Beschluss vom 6.7.2022 – 16 B 413/22 – Übermittlung eines Schriftsatzes als elektronisches Dokument; vorübergehende Unmöglichkeit ..... 1052
759. *HessVGH*, Beschluss vom 4.8.2022 – 5 E 400/22 – Beschwerde gegen Kostenerinnerung; Terminsgebühr; reformatio in peius ..... 1052
760. *VGH BW*, Beschluss vom 6.9.2022 – 12 S 1365/22 – Versäumung der Beschwerdebegründungsfrist; Wiedereinsetzung ..... 1052





15. Jahrgang / November/Dezember 2022 / Nr. 11/12

# BFG <sup>D3-Z45</sup>

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

## BFG-Entscheidungen aus erster Hand

### **Interview**

StB/WP Mag. Kristina Weis, RSM Austria GmbH

### **BFG und Höchstgerichte**

Progressionsvorbehalt bei unbeschränkter Steuerpflicht

Wertpapierdeckungspflicht gemäß § 14 Abs 7 EStG

Erstattung der KESt bei Cum-/Ex-Geschäften

Rückforderung von Familienleistungen und Rentenbezug

Die Bescheidbezeichnung als Spruchbestandteil

### **Einkommensteuer**

PKW-Kauf und Gratisstrombezugsrecht

Abzugsfähigkeit von Prozesskosten als agB

### **Umsatzsteuer**

Versagung des Vorsteuerabzuges mangels Lieferung

### **Umgründung**

Einbringung eines IT-Betriebes als Ein-Personen-Unternehmen

### **Abgabenverfahren**

Abgabenrechtliche Aspekte der COVID-19-Maßnahmen

Postenlauf gemäß § 108 Abs 4 BAO bei Paketdienst

**Linde**

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



## Inhalt

### „Chancengleichheit gewährleisten und ‚Purpose‘ bieten müssen zur Selbstverständlichkeit werden“

Im BFGjournal zu Gast: Mag. Kristina Weis, Partnerin und Leiterin der Wirtschaftsprüfungsabteilung bei der RSM Austria Wirtschaftsprüfung GmbH, im Gespräch mit Prof. Dr. Angela Stöger-Frank 330

**Bundesfinanzgerichtstag 2022 an der Johannes Kepler Universität in Linz** 335

### BFG und Höchstgerichte: Progressionsvorbehalt: uneingeschränkte Anwendung bei unbeschränkter Steuerpflicht

(VwGH 7. 9. 2022, Ra 2021/13/0067; BFG 18. 3. 2021, RV/7100347/2021 – Katharina Deutsch) 336

### Ist ein in den Anschaffungskosten eines PKW (Tesla) enthaltenes Gratisstrombezugsrecht von den Anschaffungskosten abzuziehen?

(BFG 28. 9. 2022, RV/5101481/2019 – Angela Stöger-Frank) 339

### BFG und Höchstgerichte: Wertpapierdeckungspflicht gemäß § 14 Abs 7 EStG 1988

(BFG 28. 2. 2022, RV/2100727/2019; VwGH 8. 9. 2022, Ro 2022/15/0017; BFG 19. 10. 2022, RV/2100717/2022 – Michael Rauscher) 341

### BFG und Höchstgerichte: Erstattung der Kapitalertragsteuer bei Cum-/Ex-Geschäften

(VwGH 28. 7. 2022, Ro 20.22/13/0002-5; BFG 20. 7. 2021, RV/7102008/2017 – Jan Knesl / Pavel Knesl / Philipp Rümmele) 344

### Abzugsfähigkeit von Prozesskosten als außergewöhnliche Belastung

(BFG 14. 10. 2022, RV/7105450/2017 – Wolfgang Ryda) 349

### Einbringung eines IT-Betriebes als EPU: richtige Einbringungsbilanz und Ausschüttungsfiktion

(BFG 26. 10. 2022, RV/4100428/2018 – Klaus Hirschler / Gottfried Sulz / Christian Oberkleiner / Lukas Bernwieser) 354

### BFG und Höchstgerichte: Zur Zuständigkeit des ehemaligen Beschäftigungsstaates für Familienleistungen bei Rentenbezug und Anerkennung von Rechtfertigungsgründen bei Rückforderungen

(EuGH 13. 10. 2022, Rs C-199/21, BFG 19. 3. 2021, RE/7100001/21 – Silvia Gebhart) 365

### Versagung des Vorsteuerabzuges mangels Lieferung

(BFG 21. 6. 2022, RV/2100164/2018 – Roland Setina) 371

### Abgabenrechtliche Aspekte der COVID-19-Maßnahmen

(BFG 8. 9. 2022, RV/2100269/2022 – Alexander Maicovski) 374

### BFG und Höchstgerichte: Die Bescheidbezeichnung als Spruchbestandteil

(BFG 21. 9. 2020, RV/7400095/2018; VwGH 18. 5. 2022, Ra 2020/15/0131 – Katharina Deutsch) 379

### Postenlauf gem § 108 Abs 4 BAO bei Paketdienst

(BFG 7. 11. 2022, RV/7200062/2021 – Herbert Schober) 381

**Impressum** 334

**Jahresinhaltsverzeichnis 2022** I-IV

# KritV | CritQ | RCrit

Kritische Vierteljahresschrift  
für Gesetzgebung und  
Rechtswissenschaft

Critical Quarterly  
Legislation and Law

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

**DB-Z 155**

## Herausgeber

Peter-Alexis Albrecht  
Stefan Braum  
Roland Broemel  
Thomas Duve  
Klaus Günther  
Marc Jaeger  
Vincent Lamanda  
Guido Pfeifer  
Dean Spielmann  
John Thomas  
Tobias Tröger  
Miloš Vec  
Andreas Voßkuhle  
Astrid Wallrabenstein  
Manfred Weiss

## Aus dem Inhalt:

Eva Ellen Wagner  
**Telegram als Herausforderung für die Plattformregulierung**

Jennifer Kring  
**Die wirtschaftspolitisch neutrale Eigentumsordnung  
des Grundgesetzes**

Steffen M. Jauß  
**Pathologische Strategien bei der klausurmäßigen  
Fallbearbeitung**

**2** 2022

Jahrgang 105  
Seiten 107 bis 210  
ISSN 2193-7869



**Nomos**

cht,  
iversité  
nion,  
it des  
m  
en  
dent of  
of the  
on  
s,  
sungs-  
tein,

# Inhalt

## AutorInnen

*Eva Ellen Wagner*

**Telegram als Herausforderung für die Plattformregulierung**  
Digitale Kommunikationsdienste zwischen privater und öffentlicher  
Kommunikation ..... 109

*Jennifer Kring*

**Die wirtschaftspolitisch neutrale Eigentumsordnung des Grundgesetzes –  
Verhältnismäßigkeitsausgleich statt Vermögenswertschutz und  
„Vergesellschaftungsmöglichkeit“ nach Art. 14 Abs. 1, 3 GG ..... 134**

*Steffen M. Jauß*

**Pathologische Strategien bei der klausurmäßigen Fallbearbeitung**  
Eine Fallstudie ..... 187



6827

9. Dezember 2022

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7236

# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

### THEMA

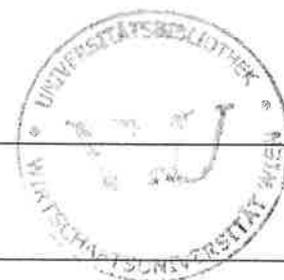
» **Conrad Pramböck:** Gehaltsverhandlung in Zeiten hoher Inflation

### RECHTSPRECHUNG

- » Voraussetzungen für den Beginn des Kündigungsschutzes bei Elternteilzeit nach dem VKG
- » Setzt der allgemeine Kündigungsschutz einen inländischen Betrieb voraus?
- » Notwendige Einschulung in neuem Job begründet keine wesentliche Interessenbeeinträchtigung
- » Automationsunterstützt ausgefertigte Bescheide des AMS ohne Amtssignatur verfassungswidrig?
- » SEG-Zulagen als Bestandteile des Urlaubsentgelts – keine Steuerfreiheit

### AUS DEN BEHÖRDEN

- » Unentgeltliche Überlassung von Fahrkarten für öffentliche Verkehrsmittel durch Arbeitgeber
- » BMF: COVID-Förderungen in der Steuererklärung

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – HUMAN RESOURCES****Conrad Pramböck: Gehaltsverhandlung in Zeiten hoher Inflation**

3

Seit vielen Monaten befinden wir uns inmitten einer Lohn-Preis-Spirale. Die Rechnung aus Sicht der Mitarbeiter klingt einfach: Wenn alles im Schnitt um 10 Prozent teurer wird, sollten auch die Löhne um 10 Prozent steigen. Die Perspektive der Arbeitgeber ist jedoch unverändert: Personalkosten bilden in den meisten Unternehmen den größten Kostenblock. Eine Anhebung im Ausmaß der Inflation kommt für sie nicht infrage. Der Beitrag von Dr. *Conrad Pramböck* beleuchtet, wer unter welchen Voraussetzungen die besseren Karten in Gehaltsverhandlungen hat und welche Möglichkeiten Unternehmen – auch abseits des Entgelts – haben, um die Mitarbeiter zu motivieren und zu halten.

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

Voraussetzungen für den Beginn des Kündigungsschutzes bei Elternteilzeit nach dem VKG	5
Häufige Krankenstände – maßgeblicher Zeitpunkt für Zukunftsprognose bei besonderem Bestandschutz	6
Setzt der allgemeine Kündigungsschutz einen inländischen Betrieb voraus?	7
Kündigungsanfechtung wegen Sozialwidrigkeit	8
Notwendige Einschulung in neuem Job begründet keine wesentliche Interessenbeeinträchtigung	9
Verspäteter Fortsetzungsantrag nach Unterbrechung des Kündigungsanfechtungsverfahrens	9
Gröbliche Dienstpflichtverletzung von abberufenem Institutsvorstand – Kündigung	10
Auslegung eines Sozialplans: Anspruch auf Leistungen auch bei Arbeitgeberkündigung?	11

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Automationsunterstützt ausgefertigte Bescheide des AMS ohne Amtssignatur verfassungswidrig?	12
Vereitelung einer Beschäftigungsaufnahme durch unrealistische Gehaltsforderung	13

**» STEUERRECHT**

SEG-Zulagen als Bestandteile des Urlaubsentgelts – keine Steuerfreiheit	14
Übernahme einer Pensionsrückstellung bei Einbringung – Erfordernis der Wertpapierdeckung	16

**AUS DEN BEHÖRDEN****» FINANZMINISTERIUM**

BMF: Unentgeltliche Überlassung von Fahrkarten für öffentliche Verkehrsmittel durch Arbeitgeber	17
BMF: COVID-Förderungen in der Steuererklärung	17

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

**IMPRESSUM**

20

# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

### THEMA

» **Manfred Lindmayr:** Die Absicherung von Geschäftsgeheimnissen bei Ausscheiden von Mitarbeitern

### RECHTSPRECHUNG

- » Entlassung bei erstmaliger und geringer Alkoholisierung unrechtmäßig
- » KV-Bord: Unverschuldeter Lizenzverlust kein Entlassungsgrund
- » Entlassung wegen Beschimpfung von Mitarbeitern eines Kunden
- » Drohung mit Strafanzeige wegen Untreue – Entlassung
- » Tötlichkeit gegen Kollegen – Entlassungsausspruch am nächsten Tag rechtzeitig
- » Höhere Alterspension bei gleichzeitiger Selbstversicherung für Zeiten der Pflege naher Angehöriger
- » Einkünfte eines Beraters aus einer Option
- » Unrechtmäßiger Bezug des großen Pendlerpauschales – Verjährungsfrist

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT****Manfred Lindmayr: Die Absicherung von Geschäftsgeheimnissen bei Ausscheiden von Mitarbeitern**

3

Der Arbeitsmarkt ist in den letzten Jahren volatiler geworden. Die Position der Arbeitnehmer am Arbeitsmarkt ist so gut wie schon lange nicht und es herrscht ein Kampf um die besten Köpfe. So verwundert es nicht, dass sich viele Unternehmen immer öfter auch beim Mitbewerber um neue Arbeitskräfte umschaun, was für Arbeitgeber das Risiko mit sich bringt, dass mit einem guten Arbeitnehmer auch betriebliches Know-how zum Konkurrenten wandert. Dies kann aber durch den Abschluss einer Geheimhaltungsklausel verhindert werden, die nicht den Beschränkungen einer Konkurrenzklausel unterliegt und daher auch zeitlich unbegrenzt für die Zeit nach Dienstverhältniseinde wirksam getroffen werden kann. Mag. *Manfred Lindmayr* fasst das Wesentliche übersichtlich zusammen.

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

Entlassung bei erstmaliger und geringer Alkoholisierung unrechtmäßig	7
Aufsuchen des Arbeitsplatzes während Absonderung – Entlassung	8
KV-Bord: Unverschuldeter Lizenzverlust kein Entlassungsgrund	8
Entlassung wegen Beschimpfung von Mitarbeitern eines Kunden	10
Drohung mit Strafanzeige wegen Untreue – Entlassung	11
Tätlichkeit gegen Kollegen – Entlassungsausspruch am nächsten Tag rechtzeitig	12
Bedrohliches Verhalten des Arbeitnehmers gegenüber Geschäftsführer: Entlassung berechtigt	13
Anrechnung von Vordienstzeiten für den besonderen Entlassungsschutz bei Arbeiterkammer-Mitarbeitern	14

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Höhere Alterspension bei gleichzeitiger Selbstversicherung für Zeiten der Pflege naher Angehöriger	14
Keine Umwandlung einer seit 1974 bezogenen Invaliditäts- in Alterspension bei aufrechter Erwerbstätigkeit	16

**» STEUERRECHT**

Einkünfte eines Beraters aus einer Option	16
Unrechtmäßiger Bezug des großen Pendlerpauschales – Verjährungsfrist	18
Sachbezugswert eines Vorfuhrkraftfahrzeuges	19

**ARTIKELRUNDSCHAU**

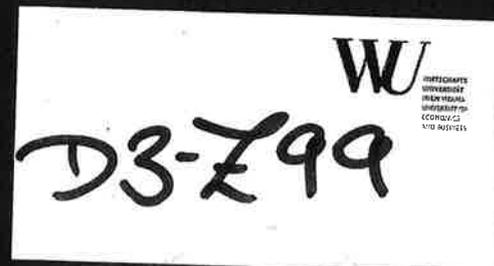
20

**IMPRESSUM**

20

# JAP

[Juristische Ausbildung & Praxisvorbereitung]



- must know** Kaufpreiszahlung und Eigentumserwerb im römischen Recht  
Prüfungsrelevantes Nebenstrafrecht in Fällen (VerbotsG)
- Musterfall** Strafrecht, Verwaltungs- und  
Verwaltungsverfahrenrecht, Bürgerliches Recht
- Judikatur** Kostenersatz bei Verdacht auf sog  
Krankenstandsmissbrauch  
Judikaturauswahl 1. Halbjahr 2022
- Seitenblick** Juristische Berufe vorgestellt: Der öffentliche Dienst

#### Redaktionsleitung

Verena T. Halbwachs

#### Redaktion

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

#### Korrespondenten

Erwin Bernat  
Christoph Grabenwarter  
Friedrich Harrer  
Ferdinand Kerschner  
Alexander Schopper

**2022/2023**

→ Editorial . . . . .	1
<i>Von Florian Burger</i>	
<b>Römisches Recht</b>	
→ must know . . . . .	3
<b>Kaufpreiszahlung und Eigentumserwerb</b>	
<i>Von Philipp Scheibelreiter</i>	
<b>Strafrecht und Strafprozessrecht</b>	
→ must know . . . . .	11
<b>Prüfungsrelevantes Nebenstrafrecht in Fällen (VerbotsG)</b>	
<i>Von Jakob Hajszan und Julia Innerhofer</i>	
→ Musterfall . . . . .	19
<b>Modulprüfung aus Straf- und Strafprozessrecht</b>	
<i>Prüferin: Susanne Reindl-Krauskopf; gelöst von Gloria Burda</i>	
<b>Verwaltungsrecht und -verfahrensrecht</b>	
→ Musterfall . . . . .	31
<b>Ein Einfamilienhaus in Baumgarten</b>	
<i>Prüferin: Stephanie Szenkurök; gelöst von Stephanie Szenkurök</i>	
<b>Arbeitsrecht</b>	
→ Judikatur. . . . .	43
<b>Kostenersatz bei Verdacht auf sog Krankenstandsmissbrauch</b>	
<i>Von Esther Eichinger</i>	
<b>Gesellschaftsrecht</b>	
→ Judikatur. . . . .	48
<b>Judikaturauswahl 1. Halbjahr 2022</b>	
<i>Von Roman Alexander Rauter</i>	
<b>Bürgerliches Recht</b>	
→ Musterfall . . . . .	50
<b>„Der freundliche Nachbar“</b>	
<i>Prüfer: Thomas Schoditsch; gelöst von Thomas Schoditsch</i>	
→ Musterfall . . . . .	55
<i>Prüfer: Prof. Georg Graf und RA Prof. Friedrich Harrer; gelöst von Sophie Zauner</i>	
<b>Wer schön sein will, muss leiden?</b>	
<b>Aus Studium &amp; Praxis</b>	
→ Seitenblick . . . . .	67
<b>Juristische Berufe vorgestellt</b>	
<i>Von Mag. Valerie Widensky im Interview mit Univ.-Prof. Dr. Marcus Klamert</i>	
<b>Standards</b>	
→ Impressum . . . . .	U3

# NJW

WU  
D3-Z17A

# Neue Juristische Woche nschrift

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

Mit Beilage:

NJW-Halbjahresregister II/2022

## Aus dem Inhalt

- C. auf der Heiden*  
Haftung und Entschädigung bei Corona-Impfungen 3737
- M. Diller/J.-S. Enders*  
Ausschluss des Prozessanwalts wegen angeblicher  
Interessenkollision? 3744
- A. Guckelberger/E. Mitschang*  
Klagerecht gegen Kfz-Typengenehmigung 3747
- S. L. Gössl*  
Die Entwicklung des Internationalen Privatrechts 3750
- T. Stögmüller*  
Die Entwicklung des IT-Rechts 3757
- BGH  
Besorgnis von Räumungswiderstand des Mieters 3778
- BGH  
Fachaussage mit Namensnennung in Werbeanzeige –  
Reizdarmsyndrom (Anm. G. Gounalakis) 3783
- BGH  
Gleisblockade als Sachbeschädigung 3789
- BGH  
Wirksames Vergleichsangebot durch Eingang von  
E-Mail auf Mailserver (Anm. G. Bachmann) 3791
- BGH  
Funktion und Grenzen der Irrtumsregelung zu privile-  
gierenden Tatumständen (Anm. H. Kudlich/M. Lang) 3795

## Aus NJW-aktuell

Interview

Spenden in  
der Insolvenz

Standpunkt

Gnadenlos  
rechtsstaatlich?

Unternehmen

Grenzen der  
Geheimniskrämerei



C.H. BECK

## 52/2022

22. Dezember 2022  
75. Jahrgang S. 3737–3808  
www.njw.de



0150202252

# INHALT

## Aufsätze

Christian auf der Heiden

**Haftung und Entschädigung bei Corona-Impfungen** 3737

Die ersten Verfahren wegen behaupteter Schäden durch Corona-Impfungen sind anhängig. Der Aufsatz gibt einen Überblick über die in der Pandemie geschaffenen Vorschriften, die sich auf die zivilrechtliche Haftung sowie die sozialrechtliche Entschädigung auswirken, und bislang überwiegend unkommentiert geblieben sind.

Martin Diller / Jana-Sophie Enders

**Ausschluss des Prozessanwalts wegen angeblicher Interessenkollision?** 3744

In jüngster Zeit sind verstärkt Anträge zu beobachten, den gegnerischen Anwalt wegen einer (behaupteten) Interessenkollision auszuschließen. Der Beitrag geht der Frage nach, ob Gerichte in solchen Fällen eine Interessenkollision prüfen müssen (oder jedenfalls dürfen), oder ob solche Anträge prozessual unbeachtlich sind.

## Zur Rechtsprechung

Annette Guckelberger / Ella Mitschang

**Klagerecht der Umweltvereinigungen gegen Kfz-Typengenehmigung** 3747  
(EuGH, NJW 2022, 3769)

## Bericht

Susanne Lilian Gössl

**Die Entwicklung des Internationalen Privatrechts 2021 bis 2022** 3750

Thomas Stögmüller

**Die Entwicklung des IT-Rechts im Jahr 2022** 3757

## Kanzlei & Mandat

Timo Meyer / Dominik Stahlmecke

**Die Strafaussetzung zur Bewährung** 3765

## Buchbesprechungen

**Rehmann / Tillmanns: E-Health, Digital Health** (Claudia Seitz) 3768

## NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Rubrikenmarkt	23
<b>Überforderte Einzelrichter</b> P. Bilsdorfer		<b>Gemeinnützigkeit schützt nicht vor Insolvenz</b> M. Ahrens		web.report	24
Agenda	6	Standpunkt	15	Stellenmarkt	25
Meldungen/Kolumne	7	<b>Gnadenlos rechtsstaatlich?</b> K.-A. Schwarz		Beck'sche Zeitschriften	36
Gesetzgebung	8	Bericht aus Brüssel	17	Buchhinweise	38
Rechtsprechung in Kürze	8	<b>Eine Lanze für die Verschwiegenheitspflicht</b> A. Gamisch		Veranstaltungshinweise	40
Entscheidung der Woche	9	Recht im Unternehmen	19	Heftvorschau/Impressum	42
		<b>Grenzen der Geheimniskrämerie</b> D. Nadeborn			

# INHALT

## Rechtsprechung

### Europäische Gerichte

EuGH 08.11.22 – C-873/19  
**Illegale Thermofenster – Klagebefugnis der Deutschen Umwelthilfe** 3769

### Verfassungsgerichte

BVerfG 16.09.22 – 1 BvR 1807/20  
**Sorgerechtsentziehung wegen Verdachts der Kindesmisshandlung** 3774

### Zivilgerichte

BGH 25.10.22 – VIII ZB 58/21  
**Besorgnis von Räumungswiderstand des gekündigten Mieters** 3778

BGH 26.10.22 – VIII ZR 390/21  
**Suizidgefahr beim krankhaft wohnungsfixierten Mieter als „Härte“ (Ls.)** 3782

BGH 28.07.22 – I ZR 171/21  
**Fachaussage mit Namensnennung in Werbeanzeige – Reizdarmsyndrom (Anm. G. Gounalakis)** 3783

BGH 27.09.22 – VI ZR 336/21  
**Gleisblockade als Sachbeschädigung** 3789

BGH 06.10.22 – VII ZR 895/21  
**Wirksames Vergleichsangebot durch Eingang der E-Mail auf Mailserver (Anm. G. Bachmann)** 3791

BGH 14.09.22 – XII ZB 52/22  
**Fehlerfreie Anhörung des Untergebrachten erst im Abhilfeverfahren** 3794

BGH 14.09.22 – XII ZB 554/21  
**Anhörung in Unterbringungssache ohne Benachrichtigung des Verfahrenspflegers (Ls.)** 3795

### Strafgerichte

BGH 19.10.22 – 4 StR 168/21  
**Funktion und Grenzen der Irrtumsregelung zu privilegierenden Tatumständen (Anm. H. Kudlich / M. Lang)** 3795

BGH 18.05.22 – 6 StR 169/22  
**Folgewirkungen der Tat als Strafschärfungsfaktor (Ls.)** 3798

### Verwaltungsgerichte

VGH München 10.10.22 – 10 B 22.798  
**Polizeiliche Unterstützung bei einer Kindesherausgabe** 3798

### Arbeitsgerichte

BAG 05.07.22 – 9 AZR 323/21  
**Abgrenzung Arbeitnehmerüberlassung zur Ausführung eines Dienstvertrags** 3802

### Sozialgerichte

BSG 29.03.22 – B 4 AS 24/21 R  
**Freibeträge bei Erwerbstätigkeit auch bei Vorauszahlungen auf Arbeitsentgelt** 3805

Mit Beilage: NJW-Halbjahresregister II/2022

D3-7171 / Bül. 1

# NJW-SPEZIAL

Registerheft  
19. JAHRGANG 2022



## Inhaltsverzeichnis

I. Verfasser der Aufsätze ..... VII

II. Verzeichnis der besprochenen Entscheidungen ..... IX

III. Sachregister ..... XIX



D3-Z171

NEUE JURISTISCHE WOCHENSCHRIFT

75. JAHRGANG 2022

2. HALBBAND



## Inhaltsverzeichnis

I. Verfasser (Aufsätze, Zur Rechtsprechung, Berichte, Forum, Kommentar) .....	VI	H. Vorlagebeschlüsse .....	XXXI
II. Verfasser der Beiträge Kanzlei & Mandat .....	VIII	I. Verfahrensfortgang bei früher abgedruckten nicht rechtskräftigen Entscheidungen .....	XXXII
III. Verfasser der Anmerkungen .....	VIII	VI. Fundstellenverzeichnis .....	XXXIII
IV. Buchbesprechungen .....	IX	1. Bundesverfassungsgericht (BVerfGE) bis Band 158 .....	XXXIII
1. Buchverfasser .....	IX	2. Bundesgerichtshof in Zivilsachen (BGHZ) bis Band 231 .....	XXXIII
2. Buchbesprecher .....	IX	3. Bundesgerichtshof in Strafsachen (BGHSt) bis Band 66 .....	XXV
V. Entscheidungsregister .....	X	4. Bundesverwaltungsgericht (BVerwGE) bis Band 172 .....	XXVI
A. Europäische Gerichte .....	X	5. Bundessozialgericht (BSGE) bis Band 132 .....	XXVII
B. Verfassungsgerichte .....	XII	VII. Gesetzesregister .....	XXVIII
C. Ordentliche Gerichte .....	XIII	VIII. Sachregister .....	XXXVIII
D. Verwaltungsgerichte .....	XIX	IX. Abkürzungsverzeichnis .....	XC
E. Arbeitsgerichte .....	XX	X. Berichtigungen .....	C
F. Sozialgerichte .....	XXI		
G. Finanzgerichte .....	XXII		



# NJW

# Neue Juristische Woche

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z171

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

Mit Beilage:  
NJW-Spezial Heft 24/2022

  
C.H. BECK

## Aus dem Inhalt

- B. Paal*  
Höhe des Ersatzes immaterieller Schäden nach  
Art. 82 DS-GVO 3673
- S. Röß*  
Das vereinfachte Verfahren nach § 495a ZPO 3679
- P. I. Lee*  
Mieterhöhung nach Modernisierung –  
Aufschlüsselung nach Gewerken? 3685
- C. Deckenbrock*  
Die Entwicklung des anwaltlichen Berufsrechts 3688
- L. Chebout/A. Sanders/D.-S. Valentiner*  
Nicht von schlechten Eltern – verfassungswidriges  
Abstammungsrecht 3694
- EuGH*  
Haftung der Fluglinien für psychische Unfallfolgen 3701
- BGH*  
Keine erhebliche Beeinträchtigung einer Pauschalreise  
wegen Hotelschließung (Anm. D. Blankenburg) 3711
- BGH*  
Umfang der Ausgangskontrolle bei Versand über beA 3715
- OLG München*  
Kein Verbraucherbauvertrag bei gewerkeweiser Vergabe  
(Anm. O. Lenkeit) 3724
- BAG*  
Fünfmonatsfrist zur Absetzung des Berufungsurteils 3732

## Aus NJW-aktuell

### Kolumne

Wiedergänger  
Wahlperiode

### Interview

„Vielfalt ist  
ein Vorteil“

### Pro & Contra

Erweitertes Straf-  
befehlsverfahren?

# 51/2022

15. Dezember 2022  
75. Jahrgang S. 3673–3736  
www.njw.de



0150202251

# INHALT

## Aufsätze

Boris Paal

### **Höhe des Ersatzes immaterieller Schäden nach Art. 82 DS-GVO** 3673

Beim Ersatz immaterieller Schäden nach Art. 82 DS-GVO stellen sich grundsätzliche Fragen zu den Anforderungen an den anspruchsbegründenden Schaden sowie zur schadensbezogenen Rechtsfolgenebene. Der Beitrag adressiert diese und präsentiert Vorschläge zur Konturierung von Kriterien sowie Maßstäbe.

Simon Röß

### **Das vereinfachte Verfahren nach § 495a ZPO** 3679

Das vereinfachte Verfahren nach § 495a ZPO bildet eine etablierte amtsgerichtliche Verfahrensart, die aber – viele Jahre nach ihrer Einführung – noch immer offene Rechtsfragen aufwirft. Der Beitrag erörtert anhand konkreter Beispiele zentrale Schwierigkeiten der Verfahrensgestaltung.

## Zur Rechtsprechung

Philipp I. Lee

### **Mieterhöhung nach Modernisierung – Aufschlüsselung nach Gewerken?** 3685 (BGH, NJW 2022, 3705)

## Bericht

Christian Deckenbrock

### **Die Entwicklung des anwaltlichen Berufsrechts** 3688

## Forum

Lucy Chebout / Anne Sanders / Dana-Sophia Valentiner

### **Nicht von schlechten Eltern – verfassungswidriges Abstammungsrecht aus Sicht des Kindes** 3694

## Buchbesprechungen

### **Mes: Beck'sches Prozessformularbuch** (Norbert Schneider) 3700

## NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Rubrikenmarkt	23
Ein Bären dienst T. Sörup		„Vielfalt ist ein großer Vorteil“ B. Limbach		web.report	24
Agenda	6	Pro & Contra Strafbefehlsverfahren ausweiten? H. Mertin/C. Schmitz	15	Stellenmarkt	25
Meldungen/Kolumne	7	Haftungsseite	17	Beck'sche Zeitschriften	36
Gesetzgebung	8	Einbeziehung Dritter in den Mandatsvertrag M. Brügge		Buchhinweise	38
Rechtsprechung in Kürze	8	Ausbildung & Karriere	19	Personalien	40
Entscheidung der Woche	9	ua: Datenschutz spart Geld J. Jahn		Heftvorschau/Impressum	42

# INHALT

## Rechtsprechung

<b>Europäische Gerichte</b>			
EuGH 20.10.22 – C-111/21 <b>Haftung der Fluglinien für psychische Folgen eines Unfalls</b>	3701	BGH 12.09.22 – AnwZ (Brfg) 41/21 <b>Wahl eines Vorstandsmitglieds nach dessen Amtsniederlegung</b>	3717
<b>Verfassungsgerichte</b>		OLG München 09.06.22 – 20 U 8299/21 <b>Kein Verbraucherbaupvertrag bei gewerkeweiser Vergabe (Anm. O. Lenkeit)</b>	3724
BVerfG 24.08.22 – 2 BvR 257/21 <b>Verfassungsbeschwerde – Auslagerstattung nach Erledigung der Hauptsache</b>	3703	<b>Strafgerichte</b>	
BVerfG 18.08.22 – 2 BvR 1276/20 <b>Verfassungsbeschwerde – Auslagerstattung nach Erledigung der Hauptsache</b>	3704	BGH 02.11.22 – StB 43/22 <b>Abgelehnte Strafrestausssetzung im NSU-Komplex</b>	3729
BVerfG 18.05.22 – 2 BvR 1667/20 <b>Tätowierungsverbot für bayerische Polizei-vollzugsbeamte (Ls.)</b>	3705	<b>Verwaltungsgerichte</b>	
<b>Zivilgerichte</b>		OVG Berlin-Brandenburg 15.09.22 – OVG 1 S 23/22 <b>Folgen der verweigerten Rücksendung des Empfangsbekanntnisses</b>	3731
BGH 28.09.22 – VIII ZR 336/21 <b>Formelle Anforderungen an Modernisierungs-mieterhöhung – Gesamtkosten II</b>	3705	<b>Arbeitsgerichte</b>	
BGH 30.08.22 – X ZR 66/21 <b>Rücktritt vom Pauschalreisevertrag wegen Corona-Pandemie</b>	3707	BAG 15.09.22 – 10 AZB 11/22 <b>Starre Fünfmonatsfrist zur Absetzung des Berufungsurteils</b>	3732
BGH 30.08.22 – X ZR 84/21 <b>Keine erhebliche Beeinträchtigung einer Pauschalreise wegen Hotelschließung (Anm. D. Blankenburg)</b>	3711	BAG 13.07.22 – 5 AZR 498/21 <b>Annahmeverzugsvergütung – Keine Geltung der Ausschlussfristen für Mindestlohn (Ls.)</b>	3733
BGH 20.09.22 – XI ZB 14/22 <b>Umfang der Ausgangskontrolle bei Versand über das beA</b>	3715	<b>Finanzgerichte</b>	
		BFH 31.08.22 – X R 29/20 <b>Jahr des Rentenbeginns bei aufgeschobener Altersrente</b>	3734

## Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 24/2022

Miet- und Immobilienrecht  
Nebenkostenabreden in der Gewerberaummiete

Familienrecht  
Kindesrückführung – Vorläufige Aussetzung durch BVerfG

Erbrecht  
Pflichtteilsregulierung – Bewertung von Nachlassimmobilien

Verkehrsrecht  
Haftung für Blockade einer Schiene durch verunfalltes Kfz

Baurecht  
Kosten der bauablaufbezogenen Untersuchung

Gesellschaftsrecht  
Elektronische Einreichung zum Handelsregister

Arbeitsrecht  
Reformiertes Statusfeststellungsverfahren

Strafrecht  
Verbot der Doppelbestrafung – ne bis in idem

Verfahrens- und Kostenrecht  
Kostenentscheidung in Kindergeldverfahren – Beschwerde

Alle Rubriken  
Rechtsprechungsübersichten

# NJW

# Neue Juristische Woche

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z171

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

Mit Beilage:  
NJW-Spezial Heft 23/2022

## Aus dem Inhalt

- B. Raue/H. Heesen*  
Der Digital Services Act 3537
- D. Kollmeyer*  
Verkauf von Grundbesitz durch befreiten Vorerben 3543
- V. Voßberg*  
Gewerkschaftliche Sitzgarantien im Aufsichtsrat –  
durch Umwandlung gegründete SE 3548
- A. Jungk*  
Rechtsprechung zum Anwaltshaftungsrecht 3551
- J. Habetha*  
Die Misere des „modernisierten“ Beweisantrags  
im Strafprozess 3557
- BGH*  
Unwirksame Klausel zur Fernabschaltung einer  
Autobatterie durch Vermieter 3575
- BGH*  
Vertretung verwalterloser WEG 3577
- OLG Frankfurt a. M.*  
Keine Ansprüche des Fluggastes bei Beförderung  
aus Kulanz (Anm. S. Bergmann) 3582
- BSG*  
Rentenversicherung von Gesellschafter-Geschäfts-  
führern in RA-GmbH (Anm. S. Offermann-Burckart) 3596

## Aus NJW-aktuell

Interview

Digitale Prozess-  
dokumentation

Standpunkt

Gewahrsam für  
„Klimakleber“?

Europa

Konvention zum  
Anwaltsschutz

  
C.H. BECK

# 49/2022

1. Dezember 2022  
75. Jahrgang S. 3537–3600  
www.njw.de



0150202249

# INHALT

## Aufsätze

Benjamin Raue / Hendrick Heesen

### **Der Digital Services Act**

3537

Der kürzlich in Kraft getretene DSA regelt im Kern die Haftung und besondere Sorgfaltspflichten für digitale Vermittlungsdienste. Für deren Durchsetzung baut er auf den Mechanismen der DS-GVO auf und entwickelt diese weiter. Der Beitrag stellt die Neuregelungen vor und unterzieht sie einer ersten Bewertung.

Daniel Kollmeyer

### **Verkauf von Grundbesitz durch den befreiten Vorerben**

3543

In der Praxis stellt sich die Frage, wie beim Verkauf von Grundbesitz durch einen befreiten Vorerben ein Schutz des Käufers erreicht werden kann. Der Beitrag geht vor diesem Hintergrund auf die Zustimmung der Nacherben, die Prüfung der Entgeltlichkeit durch das Grundbuchamt und besondere Fallkonstellationen ein.

## Zur Rechtsprechung

Veit Voßberg

### **Gewerkschaftliche Sitzgarantien im Aufsichtsrat einer durch Umwandlung gegründeten SE**

3548

(EuGH, NJW 2022, 3567)

## Bericht

Antje Jungk

### **Die Rechtsprechung des BGH zum Anwaltshaftungsrecht**

3551

## Forum

Jörg Habetha

### **Die Misere des „modernisierten“ Beweisantrags im Strafprozess**

3557

## Buchbesprechungen

**Fuchs / Berger / Seifert: Beck'scher HOAI- und Architektenrechts-Kommentar: HOAI** (Klaus Englert) •

**Diener: Compliance im Gesundheitswesen** (Gerhard Knorr)

3562

## NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Rubrikenmarkt	23
<b>Ein Unternehmenskauf-Kodex?</b> P. Bert		<b>Hauptverhandlung digital dokumentiert</b> A. B. Norouzi		web.report	24
Agenda	6	<b>Standpunkt</b>	15	Stellenmarkt	25
Meldungen/ Kolumne	7	<b>Gewahrsam für „Klimakleber“?</b> M. Thiel		Beck'sche Zeitschriften	34
Gesetzgebung	8	<b>Bericht aus Brüssel</b>	17	Buchhinweise	36
Rechtsprechung in Kürze	8	<b>Konvention zum Schutz der Anwaltschaft</b> A. Gamisch		Personalien	38
Entscheidung der Woche	9	<b>Ausbildung &amp; Karriere ua: Langer Weg zum LL.B.</b> J. Jahn	19	Heftvorschau/Impressum	40

# INHALT

## Rechtsprechung



### Europäische Gerichte

EGMR 31.08.21 – 66984/14  
**Ungleiche Präsenz politischer Vereinigungen  
im öffentlich-rechtlichen Fernsehen** 3563

EuGH 18.10.22 – C-677/20  
**Mitbestimmung der Arbeitnehmervertreter  
bei Rechtsformwechsel** 3567

### Verfassungsgerichte

BVerfG 05.09.22 – 1 BvR 65/22  
**Voraussetzungen für die Rückführung eines  
Pflegekinds – Kindeswohl** 3570

### Zivilgerichte

BGH 26.10.22 – XII ZR 89/21  
**Unwirksame Klausel zur Fernabschaltung  
einer Autobatterie durch Vermieter** 3575

BGH 16.09.22 – V ZR 180/21  
**Vertretung verwalterloser Wohnungs-  
eigentümergeinschaft** 3577

BGH 21.09.22 – XII ZB 504/21  
**Bindungswirkung der Bestimmung über  
den Geburtsnamen eines Kindes** 3579

OLG Frankfurt a.M. 20.07.22 – 13 U 280/21  
**Keine Ansprüche des Fluggastes bei Beförderung  
aus Kulanz (Anm. S. Bergmann)** 3582

OLG Braunschweig 22.06.22 – 4 O 557/21  
**Rechtskraft und Bindungswirkung bei negativer  
Feststellungsklage** 3584

OLG Hamm 11.08.22 – 18 W 24/22  
**Wertfestsetzung für einen gerichtlichen Vergleich** 3587

### Strafgerichte

BGH 09.08.22 – 6 StR 268/22  
**Wiedereinsetzung nach formunwirksamer  
Revisionseinlegung per Fax** 3588

### Verwaltungsgerichte

VGH Mannheim 17.10.22 – 13 S 1790/22  
**Entziehung der Fahrerlaubnis auf Probe** 3589

VGH Mannheim 04.07.22 – 6 S 988/22  
**Widerruf der Waffenbesitzkarte wegen  
Einstufung als Rechtsextremist (Ls.)** 3592

### Arbeitsgerichte

BAG 20.07.22 – 7 AZR 239/21  
**Höchstbefristungsdauer und Verlängerung  
durch eingesparte Promotionszeit** 3593

### Sozialgerichte

BSG 28.06.22 – B 12 R 4/20 R  
**Rentenversicherung von Gesellschafter-  
Geschäftsführern der Rechtsanwalts-GmbH  
(Anm. S. Offermann-Burckart)** 3596

## Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 23/2022

Familienrecht  
**Anordnung der sofortigen Wirksamkeit nach § 116 III FamFG**

Erbrecht  
**Schenkungsherausgabe wegen „Korrektur“ des Testaments**

Verkehrsrecht  
**Wegfall des Fahrverbots im Ordnungswidrigkeitenrecht**

Gesellschaftsrecht  
**Die Überwachungspflicht der GmbH-Gesellschafter**

Arbeitsrecht  
**Unwirksame Befristung mangels Personalratsbeteiligung**

Insolvenzrecht  
**Inflationsausgleichsprämie – Pfändung und Insolvenz**

Strafrecht  
**Veruntreuung von Mandantengeldern**

Verfahrens- und Kostenrecht  
**Gerichtsgebühr bei Rechtsbeschwerde gegen Verwerfung**

Anwalt und Kanzlei  
**Nicht vollumfänglich gewährte Fristverlängerung**

Alle Rubriken  
**Rechtsprechungsübersichten**

# NJW Spezial

Die wichtigsten Informationen zu:

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z171  
/BeA

## Ständige Autoren

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

## Aus dem Inhalt

### Miet- und Immobilienrecht

M. Drasdo, Nebenkostenabreden in der Gewerberaummieta  
Verwalterzertifizierung, verschoben! 737  
739

### Familienrecht

Kindesrückführung – Vorläufige Aussetzung durch das BVerfG 740  
Versorgungsausgleich nach Unterhaltsvergleich 741

### Erbrecht

W. Roth, Bewertung von Nachlassimmobilien bei Pflichtteilsregulierung 743  
Keine Eigentümerlöschung im Grundbuch ohne Erwerberangabe 744

### Verkehrsrecht

Haftung für Blockade einer Schiene durch verunfalltes Kfz 745  
Richterliche Überzeugungsbildung bei manipuliertem Parkplatzunfall 746

### Baurecht

W. Mund, Kosten der bauablaufbezogenen Untersuchung bei § 2 VOB/B 748  
Bauhandwerkersicherheit auch nach Kündigung 750

### Gesellschaftsrecht

Elektronische Einreichung von Unterlagen zum Handelsregister 751  
Löschung einer im Handelsregister eingetragenen Limited – Brexit I 751

### Arbeitsrecht

R. von Steinau-Steinrück/P. S. Kurth, Reformiertes Statusfeststellungsverfahren 754  
Befristung aufgrund der Eigenart der Arbeitsleistung – Führungskraft 755

### Insolvenzrecht

Berichtigungsbetrag in falschem Besteuerungszeitraum 757  
Anfechtbare Zahlung von Einfuhrumsatzsteuer 757

### Strafrecht

S. Beukelmann, Verbot der Doppelbestrafung – ne bis in idem 760  
Keine Revisionseinlegung per Fax 761

### Verfahrens- und Kostenrecht

Isolierte Beschwerde gegen Kostenentscheidung in Kindergeldverfahren 763  
Verfahrenswert in Versorgungsausgleichssachen 763

### Anwalt und Kanzlei

C. Dahns, Wahlen zum Vorstand einer Rechtsanwaltskammer 766  
Prüfungspflichten bei der Übermittlung von Schriftsätzen über das beA 767

Mit Jahresregister  
2022



C.H. BECK

24/2022

15. Dezember 2022



L150202224



## Inhalt

### Miet- und Immobilienrecht

Von Michael Drasdo

<i>M. Drasdo</i> , Nebenkostenabreden in der Gewerberaummiete .....	737
Separieren einer „Liquiditätsrücklage“ aus der Erhaltungsrücklage (AG Lübeck) .....	738
Verkehrssicherungspflicht für „Schleichweg“? (OLG Frankfurt a. M.) .....	739
Verwalterzertifizierung, verschoben! .....	739
Energiekrise – Einsparungen tun not! .....	739

### Familienrecht

Von Martin Haußleiter und Barbara Schramm

Kinderückführung – Vorläufige Aussetzung durch das BVerfG (BVerfG) .....	740
Versorgungsausgleich nach Unterhaltsvergleich (BGH) .....	741
Unterhaltsvergleichsanpassung wegen längerem Scheidungsverfahren (OLG Brandenburg) ..	741
Immobilienkauf als privilegierter Erwerb im Anfangsvermögen (OLG Bremen) .....	742

### Erbrecht

Von Wolfgang Roth

<i>W. Roth</i> , Bewertung von Nachlassimmobilien bei Pflichtteilsregulierung .....	743
Konkludente Enterbung durch Anrechnung bei Grundstücksübergabe (OLG Brandenburg) ...	744
Keine Eigentümerlöschung im Grundbuch ohne Erwerberangabe (BGH) .....	744

### Verkehrsrecht

Von Dirk Figgenger und Friederike Quaisser

Haftung für Blockade einer Schiene durch verunfalltes Kfz (BGH) .....	745
Richterliche Überzeugungsbildung bei manipuliertem Parkplatzunfall (OLG Schleswig) .....	746
Vertrauen auf Grün-Pfeil an Ampel (OLG Schleswig) .....	746
Voraussetzungen für ein unabwendbares Ereignis (OLG Hamm) .....	747

### Baurecht

Von Tobias Hänsel und Marc Steffen

<i>W. Mund</i> , Die Kosten der bauablaufbezogenen Untersuchung bei § 2 VOB/B .....	748
Unverhältnismäßiger Aufwand und fehlende Wartung – Mängelrechte? (OLG Hamm) .....	749
Entbehrlichkeit nochmaliger Fristsetzung zur Nacherfüllung (OLG Hamm) .....	750
Bauhandwerkersicherheit auch nach Kündigung (OLG Naumburg) .....	750

### Gesellschaftsrecht

Von Dieter Leuering und Daniel Rubner

Elektronische Einreichung von Unterlagen zum Handelsregister (KG) .....	751
Löschung einer im Handelsregister eingetragenen Limited – Brexit I (OLG Zweibrücken) ...	751
Kein Erzwingen der Anmeldung des Erlöschens einer Limited – Brexit II (OLG Celle) .....	752
Simultangründung einer KG und ihrer Komplementärin (OLG Celle) .....	752
Anfechtungsfrist bei der GmbH (OLG Brandenburg) .....	753

**Arbeitsrecht**

Von Daniel Benkert und Robert von Steinau-Steinrück

*R. von Steinau-Steinrück / P. S. Kurth*, Das reformierte Statusfeststellungsverfahren in der Praxis 754  
 Befristung aufgrund der Eigenart der Arbeitsleistung – Führungskraft (BAG) ..... 755  
 Gesonderter Wahlgang für die Gewerkschaftsvertreter bei einer SE (EuGH) ..... 756  
 Diskriminierung wegen Kopftuchtragens bei Praktikumsbewerbung (EuGH) ..... 756

**Insolvenzrecht**

Von Michael Dahl und Raul Taras

Berichtigungsbetrag in falschem Besteuerungszeitraum (BFH) ..... 757  
 Anfechtbare Zahlung von Einfuhrumsatzsteuer (OLG Düsseldorf) ..... 757  
 Hemmung der Verjährung bei Wiederaufleben von Forderungen (OLG Celle) ..... 758  
 Wirtschaftliche Beteiligung für Nachrang nicht konstitutiv (OLG Düsseldorf) ..... 759

**Strafrecht**

Von Stephan Beukelmann und Maximilian Heim

*S. Beukelmann*, Verbot der Doppelbestrafung – ne bis in idem ..... 760  
 Keine Revisionseinlegung per Fax (BGH) ..... 761  
 Kein zwingender Strafausschluss durch Rückführungsrichtlinie (BayObLG) ..... 761  
 Auslegung einer Hakenkreuz-Karikatur (BayObLG) ..... 762  
 Auslegung der Richtlinie zur Europäischen Ermittlungsanordnung (LG Berlin) ..... 762

**Verfahrens- und Kostenrecht**

Von Norbert Schneider

Isolierte Beschwerde gegen Kostenentscheidung in Kindergeldverfahren (OLG Brandenburg) 763  
 Verfahrenswert in Versorgungsausgleichssachen (OLG Celle) ..... 763  
 Streitwerterhöhung durch vorgerichtliche Geschäftsgebühr (OLG Hamm) ..... 764  
 Erklärung zum Vorsteuerabzug im Kostenfestsetzungsverfahren (OLG Brandenburg) ..... 764  
 Kostenentscheidung im Erinnerungsverfahren (AG Siegburg) ..... 765

**Anwalt und Kanzlei**

Von Christian Dahns

*C. Dahns*, Wahlen zum Vorstand einer Rechtsanwaltskammer ..... 766  
 Prüfungspflichten bei der Übermittlung von Schriftsätzen über das beA (BGH) ..... 767

ISSN 1613-4621

**NJW Spezial**

**Die wichtigsten Informationen zu speziellen Rechtsgebieten**

**Schriftleitung:**

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

**Redaktion:**

Rechtsanwältin *Nathalie Dennier* (Verkehrsrecht); Rechtsanwältin *Dr. Melanie Däge, LL.M.* (Gesellschaftsrecht); Rechtsanwalt *Michael Dollmann* (Koordination und Schlussredaktion); Rechtsanwalt *Tobias Freudenberg* (Insolvenzrecht); Rechtsanwältin *Anja Glinski* (Anwalt

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

**Redaktionsrichtlinie C.H.BECK:**

Redaktionsrichtlinien und Werkabkürzungen sind im Zitierportal des Verlags C.H.BECK abrufbar: www.zitierportal.de

**Urheber- und Verlagsrechte:** Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, soweit sie vom Einsendenden oder von der

Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch im Hinblick auf Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlags in irgendeiner Form vervielfältigt, verbreitet oder öffentlich wiedergegeben oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-398, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX.

Amtsgericht München, HRA 48 045. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

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

**Bezugspreise 2022:** Der Bezugspreis von NJW-Spezial ist im Bezugspreis von NJW enthalten. Jahrestitelei und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

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



# NJW Spezial

Die wichtigsten Informationen zu z

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7171  
Beil. 1

## Ständige Autoren

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

## Aus dem Inhalt

### Miet- und Immobilienrecht

Wert der Beschwer: Klage auf berichtigte Nebenkostenabrechnung 705  
Mietwucher in der Großstadt: Ordnungswidrigkeit und Erlöszugriff! 707

### Familienrecht

C. Caspary, Anordnung der sofortigen Wirksamkeit nach § 116 III FamFG 708  
Hausverkauf als bloße Vermögensumschichtung kein Arrestgrund 709

### Erbrecht

Schenkungsherausgabe wegen „Korrektur“ des Testaments 711  
Zulässige Änderung des Erbscheinsantrags im Beschwerdeverfahren 711

### Verkehrsrecht

A.-K. Knauf, Der Wegfall des Fahrverbots im Ordnungswidrigkeitenrecht 713  
Fahrerlaubnisentziehung bei unbewusster Drogeneinnahme 714

### Baurecht

Wann geht eine E-Mail zu? 716  
Aufklärungspflicht erstreckt sich auf preisgünstigere Alternative 716

### Gesellschaftsrecht

D. Leuring/D. Rubner, Die Überwachungspflicht der GmbH-Gesellschafter 719  
Keine Bekanntmachung des Berichts über den Bezugsrechtsausschluss 720

### Arbeitsrecht

Unwirksame Befristung bei unzureichender Personalratsbeteiligung 722  
Steuerfreie Inflationsausgleichsprämie bis zu 3.000 EUR möglich 724

### Insolvenzrecht

M. Ahrens, Inflationsausgleichsprämie – Pfändung und Insolvenz 725  
Corona-Sonderzahlung als unpfändbare Erschwerniszulage 726

### Strafrecht

Veruntreuung von Mandantengeldern 728  
Verfügbarkeit des Pflichtverteidigers 728

### Verfahrens- und Kostenrecht

N. Schneider, Gerichtsgebühr bei Rechtsbeschwerde gegen Verwerfung 731  
Nachfestsetzung bei Irrtum über den Satz der Terminsgebühr 731

### Anwalt und Kanzlei

Nicht vollumfänglich gewährte Fristverlängerung 734  
Befreiungsantrag ab dem 1.1.2023 nur noch online möglich 735

  
C.H. BECK

23/2022

1. Dezember 2022



L 150202223



## Inhalt

### Miet- und Immobilienrecht

Von Michael Drasdo

Wert der Beschwer: Klage auf berichtigte Nebenkostenabrechnung (BGH) .....	705
Sittenwidrigkeit des Kaufvertrags hindert Grundbuchumschreibung (OLG Braunschweig) ...	705
Gaskrise: Abstellen der Heizung ruft Wohnungsaufsicht auf den Plan! (VG Frankfurt a. M.) ..	706
Abrechnungsbeschlussfassung weiterhin möglich? (AG Berlin-Schöneberg) .....	706
Beschlussmängelklage: Der falsche Beklagte und die Klagefrist (AG Lindau) .....	707
Es bleibt dabei: Keine generelle Kostenverteilungsschlüsseländerung! (AG Hamburg-St. Georg)	707
Mietwucher in der Großstadt: Ordnungswidrigkeit und Erlöszugriff! (AG Frankfurt a. M.) ...	707

### Familienrecht

Von Martin Haußleiter und Barbara Schramm

<i>C. Caspary</i> , Anordnung der sofortigen Wirksamkeit nach § 116 III FamFG .....	708
Hausverkauf als bloße Vermögensumschichtung kein Arrestgrund (OLG Koblenz) .....	709
Gemeinsame elterliche Sorge bei Kommunikationsstörung der Eltern (OLG Braunschweig) ..	709
Geltendmachung von Kindesunterhalt beim echten Wechselmodell (OLG Brandenburg) .....	710

### Erbrecht

Von Wolfgang Roth

Schenkungsherausgabe wegen „Korrektur“ des Testaments (OLG Saarbrücken) .....	711
Zulässige Änderung des Erbscheinsantrags im Beschwerdeverfahren (OLG Brandenburg) ...	711
Anfechtung der Erbschaftsannahme bei Irrtum über Erbschaftsteuer (OLG Hamm) .....	712
Doppelbesteuerungsabkommen USA bei Inlandswohnsitz (BFH) .....	712

### Verkehrsrecht

Von Dirk Figgenger und Friederike Quaiser

<i>A.-K. Knauf</i> , Der Wegfall des Führverbots im Ordnungswidrigkeitenrecht .....	713
Fahrerlaubnisentziehung bei unbewusster Drogeneinnahme (OVG Magdeburg) .....	714
Persönliches Näheverhältnis beim Hinterbliebenengeld (OLG Celle) .....	715

### Baurecht

Von Tobias Hänsel und Marc Steffen

Wann geht eine E-Mail zu? (BGH) .....	716
Aufklärungspflicht erstreckt sich auf preisgünstigere Alternative (OLG Karlsruhe) .....	716
Fiktive Mängelbeseitigungskosten für Mangelfolgeschäden (OLG Köln) .....	717
Prüf- und Hinweispflichten als Pflichtverletzung? (OLG Oldenburg) .....	717
Reichweite der Bindungswirkung eines Vorbehaltsurteils (BGH) .....	718
Bauhandwerkersicherung bei unschlüssiger Forderung? (OLG München) .....	718

### Gesellschaftsrecht

Von Dieter Leuering und Daniel Rubner

<i>D. Leuering / D. Rubner</i> , Die Überwachungspflicht der GmbH-Gesellschafter .....	719
Keine Bekanntmachung des Berichts über den Bezugsrechtsausschluss (BGH) .....	720
Bestätigungsbeschluss und Aussetzung des Verfahrens (LG Stuttgart) .....	721

**Arbeitsrecht**

Von Daniel Benkert und Robert von Steinau-Steinrück

Unwirksame Befristung bei unzureichender Personalratsbeteiligung (BAG) ..... 722  
 Annahmeverzugsvergütung – Leistungswille (BAG) ..... 722  
 Benachteiligung wegen der Schwerbehinderung bei Kündigung (BAG) ..... 723  
 Ordentliche Kündigung eines Datenschutzbeauftragten unwirksam (BAG) ..... 724  
 Steuerfreie Inflationsausgleichsprämie bis zu 3.000 EUR möglich ..... 724

**Insolvenzrecht**

Von Michael Dahl und Raul Taras

M. Ahrens, Inflationsausgleichsprämie – Pfändung und Insolvenz ..... 725  
 Corona-Sonderzahlung als unpfändbare Erschwerniszulage (LG Hannover) ..... 726  
 Kosten für sachverständigen Dritten als Kassenprüfer als Massekosten (BFH) ..... 727

**Strafrecht**

Von Stephan Beukelmann und Maximilian Heim

Veruntreuung von Mandantengeldern (BGH) ..... 728  
 Verfügbarkeit des Pflichtverteidigers (BGH) ..... 728  
 Kein Verwertungsverbot nach Suchtmittelkontrolle (BayObLG) ..... 729  
 Falsche eidesstattliche Versicherung in Vermögensauskunft (OLG Brandenburg) ..... 729  
 Strafraumen für die Verbreitung kinderpornografischer Schriften (AG München) ..... 730  
 Handbuch für Fälle mit EPPO-Bezug ..... 730

**Verfahrens- und Kostenrecht**

Von Norbert Schneider

N. Schneider, Gerichtsgebühr bei Rechtsbeschwerde gegen Verwerfungsbeschluss ..... 731  
 Nachfestsetzung bei Irrtum über den Satz der Terminsgebühr (BPatG) ..... 731  
 Erstattung der Kosten eines Terminsvertreters bei Terminsausfall (OLG Brandenburg) ..... 732  
 Verfahrenswert eines selbstständigen Beweisverfahrens (KG) ..... 733

**Anwalt und Kanzlei**

Von Christian Dahns

Nicht vollumfänglich gewährte Fristverlängerung (BGH) ..... 734  
 Keine aktive Nutzungspflicht für Verbandstätigkeit (ArbG Stuttgart) ..... 734  
 Kongolesische Anwälte dürfen in Deutschland tätig werden ..... 735  
 Befreiungsantrag ab dem 1.1.2023 nur noch online möglich ..... 735

ISSN 1613-4621

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

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

**Redaktion:**  
 Rechtsanwältin Nathalie Dennier (Ver-  
 kehrsrecht); Rechtsanwältin Dr. Melanie  
 Döge, LL.M. (Gesellschaftsrecht); Rechts-  
 anwalt Michael Dollmann (Koordination  
 und Schlussredaktion); Rechtsanwalt  
 Tobias Freudenberg (Insolvenzrecht);  
 Rechtsanwältin Antje Glinski (Anwalt

und Kanzlei); Rechtsanwältin Irina  
 Hulth (Familienrecht); Rechtsanwalt  
 Dr. Andreas Kappus (Miet- und Immo-  
 bilienrecht); Rechtsanwältin Dr. Maria  
 Naucke-Lömker (Erbrecht); Rechtsan-  
 wältin Dr. Susanne Reinemund (Verfah-  
 rens- und Kostenrecht); Rechtsanwalt  
 Prof. Dr. Achim Schunder (Arbeitsrecht);  
 Rechtsanwältin Dr. Monika Spiekermann  
 (Baurecht); Rechtsanwalt Dr. Stephan  
 Tausch (Strafrecht).

**Redaktionsrichtlinie C.H.BECK:**  
 Redaktionsrichtlinien und Werkabkür-  
 zungen sind im Zitierportal des Verlags  
 C.H.BECK abrufbar: www.zitierportal.de

**Urheber- und Verlagsrechte:** Alle in die-  
 ser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge  
 sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt  
 auch für die veröffentlichten Gerichts-  
 entscheidungen und ihre Leitsätze, so-  
 weit sie vom Einsendenden oder von der

Schriftleitung erarbeitet oder redigiert  
 worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch  
 im Hinblick auf Datenbanken und ähn-  
 lichen Einrichtungen. Kein Teil dieser  
 Zeitschrift darf außerhalb der engen  
 Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne  
 schriftliche Genehmigung des Verlags in  
 irgendeiner Form vervielfältigt, verbrei-  
 tet oder öffentlich wiedergegeben oder  
 zugänglich gemacht, in Datenbanken  
 aufgenommen, auf elektronischen Da-  
 tenträgern gespeichert oder in sonstiger  
 Weise elektronisch vervielfältigt, ver-  
 breitet oder verwertet werden.

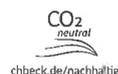
**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelm-  
 str. 9, 80801 München, Postanschrift:  
 Postfach 40 03 40, 80703 München, Tele-  
 fon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89)  
 3 81 89-398, Postbank München IBAN:  
 DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC:  
 PBNKDEFFXXX.

Amtsgericht München, HRA 48 045.  
 Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck  
 und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Ver-  
 leger in München.

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

**Bezugspreise 2022:** Der Bezugspreis von  
 NJW-Spezial ist im Bezugspreis von  
 NJW enthalten.  
 Jahrestei und -register sind nur noch  
 mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

**Druck:** Mayr Miesbach GmbH, Am Wind-  
 feld 15, 83714 Miesbach.



12/2022

S. 573–624, ART.-NR. 272–293

Dezember 2022

WU  
D3-Z137

# ZFR

ZEITSCHRIFT FÜR FINANZMARKTRECHT

Herausgeber: Olaf Riss, Martin Winner,  
Rainer Wolfbauer

## EDITORIAL

» **Stefan Perner:** *Gupfinger*: Ein Möbelhaus schreibt Rechtsgeschichte (?)

## BEITRÄGE

- » **Markus Heidinger:** Asset Freeze in den Sanktionen gegen Russland und Gesellschaftsbeteiligungen
- » **Nikolaus Stepan:** SPACs im Spannungsverhältnis zum österreichischen Gesellschaftsrecht
- » **Ludwig Schmid:** Publizitätslose Mobiliarsicherheit, IPRG und gutgläubiger Rechtserwerb

## JUDIKATUR

- » **EuGH:** Unzulässige Vorratsdatenspeicherung von Verkehrsdaten und Marktmissbrauch
- » **BVwG:** Keine HTM-Entwidmung wegen freiwillig anwendbarer Nachhaltigkeitskriterien  
Enforcement: Zur Trennungspflicht von eingebetteten Derivaten im Bauspargeschäft

## AKTUELLES

- » Delegierter Rechtsakt zur starken Kundenauthentifizierung

**EDITORIAL** *Gupfinger: Ein Möbelhaus schreibt Rechtsgeschichte (?) (Stefan Perner)*

573

Der EuGH verbietet in der Rs *Gupfinger* eine Berufung auf dispositives Recht, wenn ein Vertrag durch Unwirksamkeit einer gröblich benachteiligenden Klausel lückenhaft geworden ist. Damit könnte in dieser heiß diskutierten Frage das letzte Wort gesprochen sein.

**BEITRÄGE****Markus Heidinger: Asset Freeze in den Sanktionen gegen Russland und Gesellschaftsbeteiligungen**

576

Zu den Sanktionen gegen Russland gehören auch das Einfrieren des Vermögens sanktionierter Personen und das Verbot, ihnen direkt oder indirekt Finanzmittel zur Verfügung zu stellen. Der Beitrag beschreibt, wie sich das bei Beteiligungen sanktionierter Personen an österreichischen Gesellschaften auswirkt, und schlägt Lösungen vor.

**Nikolaus Stepan: SPACs im Spannungsverhältnis zum österreichischen Gesellschaftsrecht**

583

Durch den indirekten Börsengang über SPAC können hohe Gewinne erzielt werden. Zudem gelangen Start-ups schneller an die Börse. Für dieses Investitionsvehikel werden meist ausländische Rechtsformen gewählt. Fraglich ist, ob das österreichische Gesellschaftsrecht ausreichend Flexibilität für SPAC aufweist.

**JUDIKATUR IM FOKUS****Ludwig Schmid: Publizitätslose Mobiliarsicherheit, IPRG und gutgläubiger Rechtserwerb**

589

Der 7. Senat bestätigt in dieser Entscheidung die seit und mit 3 Ob 249/18s SZ 2019/4 etablierte Rechtsansicht, wonach im Ausland – wirksam – begründetes publizitätsloses Sicherungseigentum bei Verbringung der Sache nach Österreich aufrecht bleibt. Er hält außerdem fest: Allein das Vertrauen auf die bis 2019 herrschende Rechtsprechung vermag guten Glauben iSd § 368 ABGB nicht zu begründen.

OGH 24. 8. 2022, 7 Ob 99/22t: Judikaturwende bei grenzüberschreitenden Sicherungsrechten bestätigt

593

**JUDIKATUR****EuGH**

Unzulässige Vorratsdatenspeicherung von Verkehrsdaten und Marktmissbrauch (Anm N. Raschauer)

595

Keine Rückerstattung von Beiträgen zum SRM infolge Liquidierung einer Bank

599

**OGH****»BANKRECHT**

Unzulässige Zustimmungsfiktionsklausel einer Internetbank (Anm R. Wolfbauer)

602

Zulässigkeit von „Erstreckungsklauseln“ in Bürgschafts- oder Pfandbestellungsverträgen

604

**»VERSICHERUNGSRECHT**

Zum Erfordernis der „Schriftlichkeit“ bei der Ablehnung einer Versicherungsleistung

605

Erlebensversicherung: Unverbindlichkeit der prognostizierten Erlebenssumme (Auslegung)

606

**BVwG****»AUFSICHTSRECHT**

Keine HTM-Entwidmung wegen freiwillig anwendbarer Nachhaltigkeitskriterien	607
Enforcement: Zur Trennungspflicht von eingebetteten Derivaten im Bauspargeschäft (Anm R. Wolfbauer)	609
Keine Akteneinsicht für den Einlagenkunden im Verfahren nach § 70 Abs 2 BWG gegen die Bank	611
Beiträge zum SRF für das Jahr 2017: Aufhebung der Vorschrift durch die FMA	613
Keine Auskunftspflicht an eine Anwaltskanzlei in Sachen Commerzialbank (Anm R. Wolfbauer)	614

**AKTUELLES** (Rainer Wolfbauer)

Aktuelle Gesetzesvorhaben	618
FMA erneuert Rundschreiben zu den Grundsätzen der Vergütungspolitik und -praktiken nach AIFMG	619
Geldwäschebeauftragter sowie Geldwäsche-Compliance: Leitlinien der EBA	619
Neue EBA-Leitlinien zur Datenerfassung im Hinblick auf Personen mit hohem Einkommen nach CRD IV und IFD	620
Delegierter Rechtsakt der Kommission modifiziert die starke Kundenauthentifizierung	621

**REZENSION**

<b>Armin Kammel/Melitta Schütz</b> (Hrsg): BaSAG. Kommentar zum Bankensanierungs- und -abwicklungsgesetz (Rainer Wolfbauer)	623
--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

### THEMA

» **Wolfram Hitz:** Blackout – Was Arbeitgeber wissen sollten

### RECHTSPRECHUNG

- » VBG: Schriftformgebot durch Zusendung einer Kopie des unterfertigten Kündigungsschreibens erfüllt
- » Keine wiederholte Verständigung des Behindertenausschusses bei zusammenzurechnenden Krankenständen
- » Kündigung wegen Verunsicherung der Belegschaft bezüglich COVID-Maßnahmen
- » Amtsärztin als Rednerin bei Corona-Demonstration – Entlassung
- » Informatiklehrer: Ausmaß der Vordienstzeitenanrechnung als IT-Techniker?
- » Kein Familienzeitbonus bei fehlender Betreuung des Kindes im Spital wegen Besuchsbeschränkungen
- » BFG: Arbeitskräfteüberlassung aus dem Ausland – Übernahme der Abzugsteuer durch Gestellungsnehmer
- » BFG: Doppelte Haushaltsführung – Berufswohnsitz eines Ehepaars

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT****Wolfram Hitz: Blackout – Was Arbeitgeber wissen sollten**

3

Vor dem Hintergrund der Energiewende und des Krieges in der Ukraine rückt das Thema Blackout immer mehr in den medialen Fokus. Nicht nur im privaten, sondern auch im betrieblichen Kontext sollten Präventions- und Notfallmaßnahmen für den Fall eines Blackouts oder einer Energiemangellage getroffen werden. Der Fokus des Beitrags von Mag. Wolfram Hitz liegt auf einem Blackout-Szenario und den damit verbundenen arbeitsrechtlichen Fragestellungen.

**RECHTSPRECHUNG****» VERTRAGSBEDIENSTETENRECHT**

VBG: Schriftformgebot durch Zusendung einer Kopie des unterfertigten Kündigungsschreibens erfüllt	5
Dienstunfähigkeit wegen Persönlichkeitsstörung – Kündigung	6
Kündigung trotz langen Krankenstands nicht berechtigt	6
Keine wiederholte Verständigung des Behindertenausschusses bei zusammenzurechnenden Krankenständen	7
Stmk G-VBG: Kein Missverhältnis zwischen Befristung und vereinbarter Kündigungsmöglichkeit	7
Kündigung wegen Verunsicherung der Belegschaft bezüglich COVID-Maßnahmen	8
Lehrerin verweigert Corona-Tests: Entlassung gerechtfertigt	9
Amtsärztin als Rednerin bei Corona-Demonstration – Entlassung	9
Entlassung eines Gemeindebediensteten durch Bürgermeister	10
Informatiklehrer: Ausmaß der Vordienstzeitenanrechnung als IT-Techniker?	11
Vordienstzeiten als Werkzeugmacher und Lehrlingsausbildner – Anrechnung für Lehrerberuf?	12
Vordienstzeitenanrechnung: Tätigkeit als Pflegehelferin nicht einschlägig für Diplomkrankenschwester	13
Versetzung: Zuweisung eines Polizeischülers nach Wien	14

**» SOZIALRECHT**

Kein Familienzeitbonus bei fehlender Betreuung des Kindes im Spital wegen Besuchsbeschränkungen	14
Partnerschaftsbonus: Bezug von Kinderbetreuungsgeld 60,05 % zu 39,95 %	16

**» STEUERRECHT**

BFG: Arbeitskräfteüberlassung aus dem Ausland – Übernahme der Abzugsteuer durch Gestellungsnehmer	17
BFG: Doppelte Haushaltsführung – Berufswohnsitz eines Ehepaars	19
BFG: Pensionsrückstellung – keine mehrfache Gewinnerhöhung bei fortgesetzter Wertpapierunterdeckung	19

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

**IMPRESSUM**

19

**WM****WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN****Zeitschrift  
für Wirtschafts-  
und Bankrecht****50-52**17./24./31. Dezember 2022  
76. Jahrgang  
Seiten 2405-2460**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS**D3-7187****Redaktion:**Rechtsanwalt  
Dr. Christopher Kienle,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt  
Dr. Andreas Lange,  
Frankfurt a. M.Prof. Dr. Tobias Lettl,  
PotsdamRechtsanwalt  
Dr. Helmut Merkel,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt  
Arne Wittig,  
Frankfurt a. M.**Redaktionsbeirat:**Rechtsanwalt  
Thorsten Höche,  
BerlinProf. Dr. Jens-Hinrich Binder,  
TübingenVizepräsident des BGH  
Prof. Dr. Jürgen Ellenberger,  
KarlsruheRechtsanwältin  
Dr. Anna Heidelbach,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwältin  
Dr. Karen Kuder,  
Frankfurt a. M.Richterin am BGH  
Ilse Lohmann,  
KarlsruheProf. Dr. Peter O. Mülbart,  
Mainz**AUS DEM INHALT:**Seite 2405  
Univ.-Prof. Dr. Matthias Casper, Münster  
Rechtsunsicherheit bei AGB-Änderungsmechanismen  
– Handlungsbedarf und Handlungsoptionen des Gesetzgebers  
– Teil II –Seite 2413  
Dr. Chryssa Papathanassiou, LL.M. (Yale), und Dr. Georgios  
Zagouras, Frankfurt a. M.  
EZB-Verschwiegenheit quo vadis?  
– Der neue Rechtsrahmen für die Übermittlung aufsichtlicher  
Informationen an Drittinstitutionen durch die EZB –Seite 2425  
BGH, 15.11.2022 – XI ZR 551/21  
Zur Unwirksamkeit der von einer Bausparkasse vorformulieren  
Klausel, wonach während der Sparphase für jedes Konto  
des Bausparers ein Jahresentgelt von 12 EUR - bei nicht voll-  
ständigen Kalenderjahren anteilig - berechnet wirdSeite 2429  
Hess. VGH, 4.8.2022 – 6 B 134/22  
Zur Zulässigkeit der Bekanntmachung von Beanstandungen  
der Geschäftsorganisation eines Geldinstituts auf der Website  
der BaFinSeite 2439  
BVerfG, 21.9.2022 – 1 BvR 1349/20  
Erfolgreiche Verfassungsbeschwerde gegen oberlandes-  
gerichtliche Entscheidungen betreffend eine aktienrechtliche  
SonderprüfungSeite 2451  
BVerfG, 6.12.2022 – 2 BvR 547, 798/21  
Verfassungsbeschwerden gegen das Eigenmittelbeschluss-  
Ratifizierungsgesetz („EU-Wiederaufbaufonds - NGEU“)  
erfolglos**WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN  
TEIL IV**



## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

Univ.-Prof. Dr. Matthias Casper, Münster

Rechtsunsicherheit bei AGB-Änderungsmechanismen  
– Handlungsbedarf und Handlungsoptionen des Gesetzgebers  
– Teil II –

2405

Dr. Chryssa Papathanassiou, LL.M. (Yale), und Dr. Georgios Zagouras, Frankfurt a. M.

EZB-Verschwiegenheit quo vadis?  
– Der neue Rechtsrahmen für die Übermittlung aufsichtlicher Informationen an Drittinstitutionen durch die EZB –

2413

### Rechtsprechung

#### Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

Bundesgerichtshof	18.10.2022	XI ZR 606/20*	Unzulässigkeit eines Grundurteils, wenn dieses zu einer ungerechtfertigten Verzögerung oder Verteuerung führt (Schuldschein)	2421
Bundesgerichtshof	15.11.2022	XI ZR 551/21*	Zur Unwirksamkeit der von einer Bausparkasse vorformulierten Klausel, wonach während der Sparphase für jedes Konto des Bausparers ein Jahresentgelt von 12 EUR – bei nicht vollständigen Kalenderjahren anteilig – berechnet wird (Anschluss an BGH, 9. Mai 2017, BGHZ 215, 23 = WM 2015, 1349)	2425
Hessischer Verwaltungsgerichtshof	4.8.2022	6 B 134/22	Zur Zulässigkeit der Bekanntmachung von Beanstandungen der Geschäftsorganisation eines Geldinstituts auf der Website der BaFin	2429

#### Gesellschaftsrecht

EuGH	18.10.2022	Rs. C-677/20	Auslegung von Art. 4 Abs. 4 der Richtlinie 2001/86/EG: Erfordernis eines getrennten Wahlgangs bei Wahl der Arbeitnehmervertreter in den Aufsichtsrat der SE in Bezug auf die von den Gewerkschaften vorgeschlagenen Kandidaten bei einer durch Umwandlung geschaffenen SE	2434
Bundesverfassungsgericht	21.9.2022	1 BvR 2754/17	Erfolgreiche Verfassungsbeschwerde gegen oberlandesgerichtliche Entscheidungen betreffend eine aktienrechtliche Sonderprüfung.	2437
Bundesverfassungsgericht	21.9.2022	1 BvR 1349/20*	Erfolgreiche Verfassungsbeschwerde gegen oberlandesgerichtliche Entscheidungen betreffend eine aktienrechtliche Sonderprüfung	2439

#### Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

Bundesverfassungsgericht	17.11.2022	2 BvR 2013/22	Erfolgreicher Eilantrag gegen Räumung einer Wohnimmobilie bei gesundheitlich angeschlagenem Beschwerdeführer.	2444
Bundesgerichtshof	29.9.2022	IX ZB 48/21	Keine Befugnis des Insolvenzgerichts anzuordnen, dass der unpfändbare Betrag in erster Linie den Einkünften des Schuldners aus selbständiger Tätigkeit zu entnehmen ist, wenn der Insolvenzverwalter die selbständige Tätigkeit des Schuldners freigegeben hat und der Schuldner zusätzlich Einkünfte aus abhängiger Tätigkeit erzielt hat	2445

Bundesgerichtshof	27.10.2022	IX ZB 10/22	Wahlrecht des Verwalters, die Vergütung nach dem RVG 2447 oder nach der InsO geltend zu machen, wenn er eine Aufgabe selbst wahrnimmt, mit der er einen Rechtsanwalt hätte betrauen können; bei Wahl der InsVV kein Anspruch darauf, so gestellt zu werden, als hätte er die Vergütung nach dem RVG gewählt (Bestätigung von BGH, Beschluss vom 8. März 2012, WM 2012, 666)
<b>Sonstiges</b>			
EuGH	27.10.2022	Rs. C-641/21*	Auslegung von Art. 44 der Richtlinie 2006/112/EG: Ort 2448 der steuerlichen Anknüpfung bei Übertragung von Treibhausgasemissionszertifikaten
Bundesverfassungsgericht	6.12.2022	2 BvR 547, 798/21	Verfassungsbeschwerden gegen das Eigenmittelabschluss-Ratifizierungsgesetz („EU-Wiederaufbaufonds – NGEU“) erfolglos 2451






## 16. Finanzplatztag der WM Gruppe

### Finanzplatztag ist Expertentreffen!

1./2. März 2023 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. Mülbert, 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; Redaktionsassistent: 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

Geschäftsführende Herausgeber:

Prof. Dr. Reinhard Bork, Hamburg

RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

**Winfried Kluth**

Fragen der Ausgestaltung einer  
beruflichen Selbstverwaltung der Insolvenzver-  
walter

S. 993

*BGH, 27. 10. 2022*

Wahlrecht des Insolvenzverwalters zwischen  
Vergütung nach RVG und InsVV bei auf Rechts-  
anwalt übertragbaren Aufgaben

S. 1001

*BGH, 27. 10. 2022*

Keine Erstreckung des Verwertungsrechts  
des Insolvenzverwalters auf „sonstige“ Rechte

S. 1002

*BGH, 13. 10. 2022*

Anfechtungsrechtliche Vornahme einer Zahlung  
im Wege der SEPA-Lastschrift

S. 1009

*BGH, 13. 10. 2022*

Beweislast bei Gläubigerbenachteiligungsvorsatz

S. 1012

*BAG, 25. 8. 2022*

Keine Neuordnung der gesetzlich festgelegten  
Rangfolge der Masseverbindlichkeiten bei Eintritt  
der Neumasseunzulänglichkeit

S. 1020

*FG Düsseldorf, 2. 11. 2022*

Qualifizierung von Säumniszuschlägen  
als Masseverbindlichkeit

S. 1039

*Geschäftsführende Herausgeber:*

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

*Herausgeberbeirat:*

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

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



## Inhaltsverzeichnis

### Aufsätze

*Winfried Kluth, Halle*

Fragen der Ausgestaltung einer teilrechtsfähigen beruflichen Selbstverwaltung der Insolvenzverwalter ..... 993

### Rechtsprechung

#### Insolvenzrecht

*BGH v. 27. 10. 2022 – IX ZB 10/22*

Wahlrecht des Insolvenzverwalters zwischen Vergütung nach RVG und InsVV  
bei auf Rechtsanwalt übertragbaren Aufgaben ..... 1001

*BGH v. 27. 10. 2022 – IX ZR 145/21*

Keine Erstreckung des Verwertungsrechts des Insolvenzverwalters auf „sonstige“ Rechte ..... 1002

*BGH v. 13. 10. 2022 – IX ZB 35/22*

Einstweilige Anordnung des Rechtsbeschwerdegerichts in Insolvenzsachen ..... 1008

*BGH v. 13. 10. 2022 – IX ZR 70/21*

Anfechtungsrechtliche Vornahme einer Zahlung im Wege der SEPA-Lastschrift ..... 1009

*BGH v. 13. 10. 2022 – IX ZR 105/21*

Entnahme der angemessenen Vergütung des gemeinsamen Vertreters der Schuld-  
verschreibungsgläubiger aus der auf die einzelnen Gläubiger entfallenden Quote ..... 1011

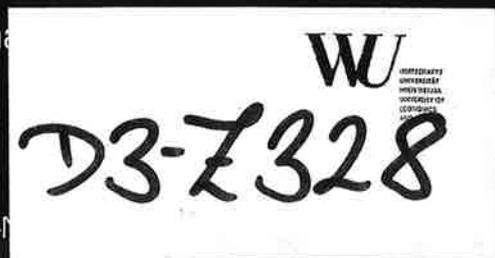
<i>BGH v. 13. 10. 2022 – IX ZR 130/21</i> Beweislast bei Gläubigerbenachteiligungsvorsatz .....	1012
<i>BGH v. 29. 9. 2022 – IX ZR 15/22</i> Beschwer für Beschwerde gegen Nichtzulassung der Revision bei Klage auf Feststellung einer Forderung zur Insolvenztabelle .....	1017
<i>BGH v. 26. 7. 2022 – II ZB 20/21</i> Eintragung einer wegen Vermögenslosigkeit gelöschten und zu liquidierenden GmbH in das Handelsregister .....	1018
<i>BAG v. 25. 8. 2022 – 6 AZR 441/21 +</i> Keine Neuordnung der gesetzlich festgelegten Rangfolge der Masse- verbindlichkeiten bei Eintritt der Neumasseunzulänglichkeit .....	1020
<i>BFH v. 23. 8. 2022 – VII R 46/20 +</i> Unterbrechung der Verjährungsfrist nach § 231 AO .....	1026
<i>BayObLG v. 17. 10. 2022 – 101 AR 80/22</i> Keine Bindungswirkung im Verfahren zur Bestimmung des Gerichtsstands bei Verletzung des Art. 103 Abs. 1 GG .....	1030
<i>OLG Brandenburg v. 18. 10. 2022 – 7 U 23/21</i> Rechtshandlung im Sinne des Anfechtungsrechts .....	1033
<i>LAG Berlin-Brandenburg v. 23. 11. 2022 – 26 Ta (Kost) 6064/22</i> Wertbemessung bei Antrag auf Feststellung einer Masseverbindlichkeit .....	1036
<i>FG Düsseldorf v. 2. 11. 2022 – 4 K 3188/20 AO</i> Qualifizierung von Säumniszuschlägen als Masseverbindlichkeit .....	1039
<i>LG Lübeck v. 28. 11. 2022 – 7 T 365/22</i> Pfändbarkeit der Corona-Sonderzahlung an Beamte und Richter in Schleswig-Holstein .....	1043
<i>LG München I v. 23. 11. 2022 – 29 O 7754/21</i> Insolvenzrechtliche Einordnung kapitalmarktrechtlicher Schadensersatzansprüche .....	1047
<i>LG Stuttgart v. 16. 11. 2022 – 27 O 52/22</i> Anwendbares Recht für Wirksamkeit vertraglicher Vereinbarungen über Ausgleichsforderungen aus Finanztermingeschäften .....	1054

## Dokumentation

---

Anmerkungen des VID zur EU-Initiative zur elektronischen Forderungsanmeldung in den Fällen des Art. 53 EuInsVO .....	1060
-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	------

Zeitschrift für deutsches, europäisches und internationales Markenrecht



**Herausgeber**

**Prof. Joachim Starck**  
Richter am Bundesgerichtshof a.D.

**Prof. Dr. Olaf Sosnitzka**  
Universität Würzburg  
Richter am Oberlandesgericht a.D.

**Prof. Dr. Ulrich Hildebrandt**  
Rechtsanwalt, Berlin

Art.-N.

**... Aufsätze**

Hildebrandt	Der Erfolg des EuGH und seine Kritiker _____	457
Bundi/Schmidt	QATAR 2022 – ein spannendes Unentschieden vor dem Schweizer BGer ____	460
Bugdahl	Binder und Querbinder bei Marken ____	468

**Fachbeirat**

**RAin Dr. Verena v. Bomhard**  
*Alicante*

**Prof. Dr. Maximilian Haedicke**  
*Universität Freiburg*

**Dr. Julia Hentsch**  
*Markenverband e. V.*

**Dr. Regina Hock**  
*Präsidentin des Bundespatentgerichts*

**Prof. Dr. Annette Kur**  
*Max-Planck-Institut München*

**RA Prof. Dr. Alexander v. Mühlendahl**  
*München*

**RA Prof. Dr. Christian Rohnke**  
*Karlsruhe*

**Zur Rechtsprechung**

Mosing/Schultes	Anm. zu Österr. OGH „Rechnungslegungsanspruch“ _____	475
-----------------	------------------------------------------------------	-----

**Aktuell beim EuGH**

Ringelhann	Aktualisierter Überblick zu anhängigen Vorabentscheidungsverfahren _____	477
------------	--------------------------------------------------------------------------	-----

**Rezension**

Stürmann	Bender, Unionsmarke _____	480
----------	---------------------------	-----

**Rechtsprechung**

EuGH	Soda-Club (CO2) und SodaStream International _____	481
EuGH	Gemeinde Bodman-Ludwigshafen ____	485
EuGH	Perfumesco.pl _____	489
BGH	Weißes k auf rotem Grund _____	493
BGH	Google-Drittauskunft _____	496
BPatG	HANDTE _____	504
OLG Köln	Elements _____	506
OLG München	Rettungshubschrauberlackierung ____	515
Österr. OGH	Glück _____	520
Schweiz. BGer	Goldhase _____	522

# GRUR

## Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht Rechtsprechungs-Report

Zeitschrift herausgegeben von der Deutschen Vereinigung  
für gewerblichen Rechtsschutz und Urheberrecht



- 1** | ARNE LAMBRECHT  
Die Rechtsprechung der Instanzgerichte zum Markenrecht  
seit 2021
- 20** | BPatG  
Verwechslungsgefahr zwischen Zeichen mit identischer  
erster Silbe – bluechip/BlueStick
- 22** | OLG Nürnberg  
Markenmäßige Verwendung eines Wortzeichens für  
Bonus-/Rabattmarken – Bärenaler
- 27** | OLG Koblenz  
Anpreisung der entzündungshemmenden Wirkung eines  
kosmetischen Mittels für den Mundraum – Mundziehl
- 30** | OLG Frankfurt a. M.  
Grenze der Berücksichtigung gerichtsbekannter Tatsachen  
– bekanntermaßener Rechtsmissbrauch
- 33** | OLG Köln  
Verbot der bundesweiten Fernsehwerbung für ein nur  
in einem Bundesland genehmigtes Online-Glücksspiel  
– DrückGlück II
- 37** | OLG Nürnberg  
Blickfangwerbung eines Küchenhändlers mit Rabatten für  
den Erwerb einer Einbauküche – 33 % Rabatt auf alle Küchen
- 39** | LG Hamburg  
Vorwurf der Behinderung und Diskriminierung bei Vergabe  
von Konzertterminen – Elbphilharmonie

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

# 1/2023

Seiten 1 bis 48  
23. Jahrgang  
Januar 2023

  
C.H. BECK



## Inhalt

- |                                       |           |                                                                                                                                                          |
|---------------------------------------|-----------|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| <b>RECHTSPRECHUNGSBERICHT</b>         | <b>1</b>  | ARNE LAMBRECHT<br>Die Rechtsprechung der Instanzgerichte zum Markenrecht seit 2021                                                                       |
| <b>RECHTSPRECHUNG</b><br>Urheberrecht | <b>13</b> | OLG Frankfurt a. M. 29.9.2022 – 11 U 95/21<br>Wirksamkeit eines Verzichts auf Urheberbenennung in AGB eines Microstock-Portals – Microstock-Agentur      |
| Markenrecht                           | <b>20</b> | BPatG 13.10.2022 – 30 W (pat) 565/20<br>Verwechslungsgefahr zwischen Zeichen mit identischer erster Silbe – bluechip/BlueStick                           |
|                                       | <b>22</b> | OLG Nürnberg 26.9.2022 – 3 U 1101/22<br>Markenmäßige Verwendung eines Wortzeichens für Bonus-/Rabattmarken – Bärentaler                                  |
| Wettbewerbsrecht                      | <b>27</b> | OLG Koblenz 20.7.2022 – 9 U 490/22<br>Anpreisung der entzündungshemmenden Wirkung eines kosmetischen Mittels für den Mundraum – Mundziehöl               |
|                                       | <b>30</b> | OLG Frankfurt a. M. 9.6.2022 – 6 U 134/21<br>Grenze der Berücksichtigung gerichtsbekannter Tatsachen – bekanntermaßener Rechtsmissbrauch                 |
|                                       | <b>33</b> | OLG Köln 3.6.2022 – 6 U 47/20<br>Verbot der bundesweiten Fernsehwerbung für ein nur in einem Bundesland genehmigtes Online-Glücksspiel – DrückGlück II   |
|                                       | <b>37</b> | OLG Nürnberg 16.8.2022 – 3 U 747/22<br>Blickfangwerbung eines Küchenhändlers mit Rabatten für den Erwerb einer Einbauküche – 33 % Rabatt auf alle Küchen |
| Kartellrecht                          | <b>39</b> | LG Hamburg 2.9.2022 – 315 O 330/19<br>Vorwurf der Behinderung und Diskriminierung bei Vergabe von Konzertterminen – Elbphilharmonie                      |
|                                       | <b>V</b>  | Impressum                                                                                                                                                |



## REDAKTION

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

## AUS DEM INHALT

### Bundesverfassungsgericht

Strafaufschub bei Vollzugsuntauglichkeit  
Suizidbeihilfe durch JVA?

Schweigepflicht des Anstaltsarztes; Anspruch  
Gefangener auf vegetarische Kost  
Effektiver Rechtsschutz bei Störungen der  
Notrufanlage im Gefängnis

### Bundesgerichtshof

Aussage gegen Aussage  
Beweisantrag auf Einholung eines Gutach-  
tens zur Schuldfähigkeit  
Maskenpflicht in Hauptverhandlung  
Tötung durch Unterlassen  
Tötungsvorsatz bei Insulin-Überdosierung  
Straflose Beihilfe zum Suizid  
Handeltreiben mit Arzneimitteln  
Handeltreiben mit Dopingmitteln

### Oberlandesgerichte

#### BayObLG

Wirksamkeit der Einwilligung in eine  
Operation

Straflosigkeit der Vorlage verfälschter  
Impfpässe vor dem 24.11.2021

#### Celle

Falscher Impfpass  
Verweigerung des Gehorsams gegenüber  
Impfverpflichtung

#### KG

Abstinenz- und Vorstellungsweisungen  
Amtsaufklärungspflicht in Strafvollzugsver-  
fahren; Ausführung in ein öffentliches  
Krankenhaus

#### Oldenburg

Strafrechtliche Verantwortlichkeit einer  
Klinikleitung für Patientenmorde einer  
Pflegerkraft; Ausstellen eines unrichtigen  
Zeugnisses

### Schleswig

Strafbarkeit gefälschter Impfpässe nach  
§ 267 StGB

### Stuttgart

Anspruch auf Sehhilfe

### Landgerichte

#### Berlin

Körperverletzungserfolg bei psychischer  
Krankheit **Luft/Rinklake**

#### Hamburg

Vollzug der einstweiligen Unterbringung  
in einer JVA

#### Nürnberg-Fürth

Impfunfähigkeitsbescheinigung

### Amtsgerichte

#### Bremen

Unbillige Härte der Ersatzfreiheitsstrafen-  
Vollstreckung

#### Lübeck

Fixierung in U-Haft

### Aufsätze

#### Bernd Hecker

Was bleibt vom Grundrecht auf Suizidhilfe?

#### Kerstin Ziegler

Suizid durch Unterlassen? Neuerungen in  
der Abgrenzung von Täterschaft und  
Teilnahme bei der Tötung auf Verlangen

### Rezension

#### Kerstin Stirner

Iris Winkler, Der Arzt im Konflikt zwischen  
Fehleroffenbarungspflicht und Selbstbelas-  
tungsfreiheit

Heft 1  
Januar 2023  
Seiten 1 – 76  
43. Jahrgang

Art.-Nr. 08100301  
PVSt 20232

# 1

Carl Heymanns Verlag

### INHALT 1 · 2023

Editorial  
Impressum

#### Entscheidungen

#### Verfahrensrecht

- BGH 4 StR 343/21 v. 26.04.2022**  
Aussage gegen Aussage
- BGH 2 StR 348/20 v. 15.04.2021**  
Beweisantrag auf Einholung eines Gutachtens zur Schuldfähigkeit
- BGH StB 4/22 v. 08.03.2022**  
Maskenpflicht in Hauptverhandlung
- BayObLG 204 StRR 68/22 v. 21.02.2022**  
Erforderlichkeit eines forensisch-psychiatrischen Sachverständigengutachtens (Ls)

#### Strafrecht

- BGH 2 StR 157/21 v. 17.03.2022**  
Tötung durch Unterlassen
- BGH 2 StR 491/20 v. 29.09.2021**  
Garantenpflicht von Familienangehörigen (Ls)
- BGH 5 StR 28/22 v. 10.05.2022**  
Tötungsvorsatz
- BGH 6 StR 52/22 v. 08.09.2022**  
Tötungsvorsatz bei Insulin-Überdosierung
- BGH 6 StR 68/21 v. 28.06.2022**  
Straflose Beihilfe zum Suizid
- OLG Oldenburg 1 Ws 190/21 v. 23.07.2021**  
Strafrechtliche Verantwortlichkeit einer Klinikleitung für Patientenmorde einer Pflegekraft; Ausstellen eines unrichtigen Zeugnisses
- BayObLG 205 StRR 141/21 v. 29.06.2021**  
Wirksamkeit der Einwilligung in eine Operation
- OLG Karlsruhe 1 Ws 47/22 v. 16.03.2022**  
Zahnarztzange als gefährliches Werkzeug (Ls)
- BayObLG 207 StRR 155/22 v. 03.06.2022**  
Straflosigkeit der Vorlage verfälschter Impfpässe vor dem 24.11.2021
- OLG Celle 1 Ss 6/22 v. 31.05.2022**  
Falscher Impfpass
- OLG Schleswig 1 Ws 19/22 v. 31.03.2022**  
Strafbarkeit gefälschter Impfpässe nach § 267 StGB
- OLG Celle 2 Ss 58/22 v. 27.06.2022**  
Unrichtiges Gesundheitszeugnis (Ls)

- I** **BayObLG 203 StRR 179/22 v. 18.07.2022**  
Unrichtiges Gesundheitszeugnis **28**
- V** **LG Nürnberg-Fürth 12 Qs 34/22 v. 28.07.2022**  
Impfunfähigkeitsbescheinigung (Ls) **29**
- LG Berlin 571 Ns 140/19 v. 18.05.2020**  
Körperverletzungserfolg bei psychischer Krankheit (Ls) m. Anm. *Luft/Rinklake* **30**
- BGH 5 StR 57/22 v. 13.09.2022**  
Handeltreiben mit Arzneimitteln **32**
- BGH 3 StR 322/21 f. 19.05.2022**  
Handeltreiben mit Dopingmitteln **34**
- 1** **BGH 5 StR 153/22 v. 30.08.2022**  
Nicht geringe Menge eines Dopingmittels **35**
- 2** **BGH 5 StR 490/21 v. 23.06.2022**  
Handeltreiben mit CBD-Blüten **35**
- 3** **OLG Celle 1 Ss 14/22 v. 29.09.2022**  
Verweigerung des Gehorsams gegenüber Impfverpflichtung **37**
- 4** **OLG Stuttgart 4 Rb 25 Ss 786/21 v. 12.07.2022**  
Ärztliche Bescheinigung zur Befreiung von der Maskenpflicht (Ls) **37**

#### Vollstreckung

- 4** **BVerfG 2 BvR 2061/19 v. 05.07.2021**  
Strafaufschub bei Vollzugsuntauglichkeit **38**
- 6** **OLG Celle 2 Ws 31/22 v. 10.02.2022**  
Qualitätsanforderungen an Prognosegutachten (Ls) **42**
- 7** **KG 5 Ws 219-220/21 v. 10.11.2021**  
Weisung, treibdämpfende Medikamente einzunehmen (Ls) **42**
- 7** **KG 5 Ws 116/21 v. 29.07.2021**  
Abstinenz- und Vorstellungsweisungen (Ls) **42**
- 9** **KG 5 Ws 94/21 v. 16.07.2021**  
Ausgestaltung einer Vorstellungsweisung (Ls) **42**
- 12** **AG Bremen 84 Cs 287/20 v. 31.05.2021**  
Unbillige Härte der Ersatzfreiheitsstrafen-Vollstreckung (Ls) **42**

#### Vollzug

- 20** **BVerfG 2 BvR 828/21 v. 03.11.2021**  
Suizidbeihilfe durch JVA? **42**
- 21** **BVerfG 2 BvR 1814/21 v. 28.07.2022**  
Schweigepflicht des Anstaltsarztes; Anspruch Gefangener auf vegetarische Kost **45**
- 21** **BVerfG 2 BvR 167/22 v. 25.05.2022**  
Effektiver Rechtsschutz bei Störungen der Notrufanlage im Gefängnis **47**
- 24** **BVerfG 2 BvR 167/22 v. 25.05.2022**  
Effektiver Rechtsschutz bei Störungen der Notrufanlage im Gefängnis **47**
- 26** **KG 2 Ws 132/22 Vollz v. 08.09.2022**  
Aussetzung von Vollzugslockerungen zum Infektionsschutz (Ls) **49**
- 27**

KG 5 Ws 64/21 Vollz v. 31.05.2021 Versagung von Langzeitbesuchen wegen der Pandemie (Ls)	49	LG Bremen 5 T 162/21 v. 21.06.2021 Fixierung im Maßregelvollzug (Ls)	55
KG 5 Ws 113/19 Vollz v. 19.05.2020 Verschwiegenheitspflichten der Psychotherapeutischen Beratungs- und Behandlungsstelle (PTB) einer JVA (Ls)	50	LG Kiel 44 StVK_StVollzG 74/21 v. 11.04.2022 Regelmäßiges Duschen im Justizvollzug (Ls)	55
BayObLG 204 StObWs 277 und 385/20 v. 17. und 18.11.2020 Nichtraucherschutz im Justizvollzug (Ls)	51	AG Lübeck 9 XIV 17461 L v. 31.08.2020 Fixierung in U-Haft	55
KG 5 Ws 86/18 Vollz v. 05.07.2018 Medizinische Behandlung Strafgefangener (Ls)	51	<b>Aufsätze</b>	
KG 2 Ws 121/20 Vollz v. 29.10.2021 Amtsaufklärungspflicht in Strafvollzugsverfahren; Ausführung in ein öffentliches Krankenhaus	51	51 Was bleibt vom Grundrecht auf Suizidhilfe? Bernd Hecker	57
OLG Stuttgart 4 Ws 271/19 v. 05.08.2020 Anspruch auf Sehhilfe (Ls)	53	51 Suizid durch Unterlassen? Neuerungen in der Abgrenzung von Täterschaft und Teilnahme bei der Tötung auf Verlangen	65
KG 2 Ws 60/21 Vollz v. 30.08.2021 Einsicht in Gefangenen- und Patientenakten (Ls)	53	53 Kerstin Ziegler	
KG 5 Ws 66/21 Vollz v. 30.06.2021 Zwangsbearbeitung im Maßregelvollzug (Ls)	53	<b>Rezension</b>	
BayObLG 203 StObWs 176 /21 v. 09.08.2021 Abbruch einer Substitutionsbehandlung	54	53 Iris Winkler, Der Arzt im Konflikt zwischen Fehleroffenbarungspflicht und Selbstbelastungsfreiheit	70
LG Hamburg 615 KLs 3/21 v. 27.04.2021 Vollzug der einstweiligen Unterbringung in einer JVA (Ls)	55	54 Kerstin Stirner	
		<b>Zeitschriften</b>	
		Auslese wichtiger Fachzeitschriftenbeiträge	73

## Vorschau

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

**Martin Würfel** »Grundrechtsverzicht« bei der Vollziehung richterlicher Durchsuchungsanordnungen? **Katrin Wick** Pauschale Mitschreiberverbote als unzulässige Beschränkung des Grundsatzes der Öffentlichkeit; **Wolfgang Staudinger** Nachträgliche Pflichtverteidigerbestellung – oder: wer lange genug wartet, spart für die Justizkasse?; **Jörg Arnold** Gibt es einen »neuen Typus« des Strafverteidigers in Kontinuität zu »Linksanwälten«?

**Raoul Beth** KG, Beschl. v. 26.08.2021 – 5 Ws 169/21 (Anhörungsgrüße und Subsidiarität der Verfassungsbeschwerde); **Lucian Krawczyk** BGH, Beschl. v. 24.03.2022 – StB 5/22 (Bestellung eines zusätzlichen Pflichtverteidigers); **Nils Dietrich/Helmut Pollähne** OLG Jena, Beschl. v. 01.12.2021 – 1 VAs 7/21 (Persönlichkeitsrechte des Beschuldigten bei Auskünften an Privatpersonen); **Johannes Makepeace** BGH, Beschl. v. 23.08.2022 – 1 StR 232/22 (Gesetzesmäßigkeit der Sperrwirkung im Rahmen der Strafzumessung); **Helmut Frister** OLG Frankfurt/M.,

Beschl. v. 08.07.2022 – 1 Ws 21/22 (Wiederaufnahme bei Beruhen auf Vorbefassung – Fall Meng);

**Karl-Heinz Roth** Groenewold/Ignor/Koch (Hrsg.), Lexikon der politischen Strafprozesse; **Karsten Gaede** Matthias Newerla, Ineffective Assistance of Counsel – Gerichtliche Gewähr und Kontrolle wirksamer Verteidigung in Deutschland und in den USA; **Claudius Geisler** Franziska Maria Walther, Der »Vollrausch« als Straftat (§ 323a StGB) – Zur Legitimation der rechtlichen Missbilligung (abstrakt) gefährlicher Verhaltensweisen und ihrer Sanktionierung; **Anna Oehmichen** Benedikt Kohn, Künstliche Intelligenz und Strafzumessung, Wie der Einsatz technischer Hilfsmittel für eine gerechtere Sanktionspraxis im digitalen Zeitalter sorgen könnte; **Axel Nagler** Julia Trinh, Die Strafbarkeit der Fluchthilfe. Eine Auseinandersetzung mit dem sog. Schleusertatbestand in § 96 AufenthG; **Mohamad El-Ghazi** Ann-Malin Brune, Die ungeschriebenen Rügepräklusionen im Revisionsverfahren.

Die Online-Version des StV finden Sie auf [wolterskluwer-online.de](http://wolterskluwer-online.de) und auf [stv-online.de](http://stv-online.de).

Die zum Schutz Ihrer Zeitschrift verwendete Versandtasche aus PP (Polypropylen) ist zu 100 % recycelbar, verursacht weder bei der Herstellung noch bei der Entsorgung gesundheits- oder umweltschädigende Stoffe und ist damit umweltneutral.



# Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

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

zip-online.de

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

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**



Mit  
EWIR 24/2022

**Aufsätze** > **Georg Bitter / Anna Berberich** – Feststellung der Zahlungsunfähigkeit i.S.v. § 17 InsO bei Verpflichtung der Konzernmuttergesellschaft zum Verlustausgleich (§ 302 AktG) ..... 2577

**Felix R. Walter** – Das Gesetz zur Modernisierung des Personengesellschaftsrechts im Recht der Unternehmensbewertung ..... 2587

**Kilian L. Wentz** – Aktuelle Probleme der Barkapitalerhöhung unter erleichtertem Bezugsrechtsausschluss nach § 186 Abs. 3 Satz 4 AktG <sup>s15</sup> ..... 2592

**Rechtsprechung** > Kontonutzung keine Zustimmung zu neuen Vertragsbedingungen (LG Hannover, Urt. v. 28.11.2022 – 13 O 173/22) ..... 2599

Steuerliche Behandlung eines punktuell satzungsdurchbrechenden inkongruenten Vorabgewinnausschüttungsbeschlusses (BFH, Urt. v. 28.9.2022 – VIII R 20/20) ..... 2604

Fälligkeit der Beitreibungspauschale von 40 € für jeden einzelnen Geschäftsvorgang im Fall des Zahlungsverzugs (EuGH, Urt. v. 1.12.2022 – C-370/21) ..... 2616

Zur Glaubhaftmachung der Beschwerde für Beschwerde gegen Nichtzulassung der Revision bei Klage auf Feststellung einer Forderung zur Insolvenztabelle (BGH, Beschl. v. 29.9.2022 – IX ZR 15/22) ..... 2621

Niedrigerer Lohn für Leiharbeitnehmer nur bei Ausgleich im Tarifvertrag (EuGH, Urt. v. 15.12.2022 – C-311/21) ..... 2630

Kartellrechtliche Normen der §§ 19-21 GWG verkörpern deutsch-rechtlichen ordre public und binden Schiedsgerichte (BGH, Beschl. v. 27.9.2022 – KZB 75/21) ..... 2636



# Zeitschrift für Wirtschaftsrecht



## Herausgeber:

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

## Gründungsherausgeber:

RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

## Herausgeberbeirat:

Prof. Dr. Holger Altmeppen · Prof. Dr. Christian Armbrüster · Vors. Richter am BGH a.D. Prof. Dr. Alfred Bergmann  
Prof. Dr. Georg Bitter · Prof. Dr. Moritz Brinkmann · Prof. Dr. Ulrich Ehrlicke · Prof. Dr. Horst Eidenmüller ·  
Prof. Dr. Dr. h.c. Dr. h.c. Holger Fleischer · RA Dr. Burkard Göpfert · Vors. Richter am BGH a.D. Prof. Dr. Wulf Goette  
MinDir. Marie Luise Graf-Schlicker · Prof. Dr. Mathias Habersack · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfram Henckel ·  
Prof. Dr. Carsten Herresthal · Prof. Dr. Florian Jacoby · RA/StB Dr. Günter Kahlert · Vors. Richter am BGH a.D.  
Prof. Dr. Godehard Kayser · RA Dr. Bernd Klasmeyer · Prof. Dr. Lars Klöhn · Prof. Dr. Jens Koch · Prof. Dr.  
Christoph G. Paulus · Vors. Richter am BGH a.D. Dr. h.c. Volker Röhrich · Prof. Dr. Carsten Schäfer · Prof. Dr.  
Christoph Thole · Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Peter Ulmer · Prof. Dr. Dirk A. Verse · RA Prof. Dr. Friedrich Graf von  
Westphalen

## Inhalt

zip-online.de

### Aufsätze

#### **Georg Bitter / Anna Berberich – Feststellung der Zahlungsunfähigkeit i.S.v. § 17 InsO bei Verpflichtung der Konzernmuttergesellschaft zum Verlustausgleich (§ 302 AktG)**

Die Verpflichtung der Konzernmutter zum Verlustausgleich gegenüber ihren durch Beherrschungs- und Gewinnabführungsvertrag verbundenen Tochtergesellschaften (§ 302 AktG in direkter oder analoger Anwendung) entsteht nach der Rechtsprechung des II. Zivilsenats des BGH bereits mit dem Bilanzstichtag. Bislang noch wenig untersucht ist, ob jener Verlustausgleichsanspruch zum gleichen Zeitpunkt auch bereits bei der Feststellung einer Zahlungsunfähigkeit der Muttergesellschaft i.S.v. § 17 InsO zu berücksichtigen ist oder erst später nach Aufstellung oder Feststellung des Jahresabschlusses. Ebenfalls ungeklärt erscheint, ob insoweit auch die praktische Handlungsweise innerhalb eines Konzerns berücksichtigt werden kann. .... 2577

#### **Felix R. Walter – Das Gesetz zur Modernisierung des Personengesellschaftsrechts im Recht der Unternehmensbewertung**

Das Gesetz zur Modernisierung des Personengesellschaftsrechts (MoPeG) stellt die tiefgreifendste Reform des Personengesellschaftsrechts seit Erlass des BGB dar. Reformiert wird auch die bewertungsrechtliche Basisnorm des § 738 BGB a.F., deren Auslegung und Verständnis in das gesamte Gesellschaftsrecht ausstrahlt. Angesichts der Neufassung der Vorschrift in Form des § 728 BGB n.F. prüft der nachfolgende Aufsatz, welche Folgen vom MoPeG für das stark interdisziplinäre Recht der Unternehmensbewertung zu erwarten sind. .... 2587

#### **Kilian L. Wentz – Aktuelle Probleme der Barkapitalerhöhung unter erleichtertem Bezugsrechtsausschluss nach § 186 Abs. 3 Satz 4 AktG**

Zahlreiche Krisen haben in den letzten Jahren die Kapitalmärkte verunsichert. Unsicherheit führt zu hoher Volatilität. In einem solchen Marktumfeld scheuen Aktiengesellschaften die Kapitalbeschaffung über den Eigenkapitalmarkt. Kapitalerhöhungen börsennotierter Gesellschaften sind folglich rückläufig. Eine Möglichkeit, eine Kapitalerhöhung zu beschleunigen und ihren Erfolg sicherzustellen, ist der vereinfachte Ausschluss des Bezugsrechts von Altaktionären gem. § 186 Abs. 3 Satz 4 AktG. .... 2592



## Inhalt

**Rechtsprechung****Bank- und Kreditsicherungsrecht****Kontonutzung keine Zustimmung zu neuen Vertragsbedingungen**

(LG Hannover, Urt. v. 28.11.2022 – 13 O 173/22)..... 2599

Kündigung eines Girokontovertrags keine öffentlich-rechtliche Streitigkeit

(OVG Koblenz, Beschl. v. 11.10.2022 – 7 E 10740/22.OVG) .... 2603

**Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht****Steuerliche Behandlung eines punktuell satzungsdurchbrechenden inkongruenten Vorabgewinnausschüttungsbeschlusses**

(BFH, Urt. v. 28.09.2022 – VIII R 20/20) ..... 2604

Antrag auf Feststellung der Zulässigkeit oder Unzulässigkeit eines schiedsgerichtlichen Verfahrens bis zum Zeitpunkt der Konstituierung eines Schiedsgerichts

(BayObLG, Beschl. v. 10.10.2022 – 101 SchH 46/22) ..... 2609

**Vertrags- und Haftungsrecht****Fälligkeit der Beitreibungspauschale von 40 € für jeden einzelnen Geschäftsvorgang im Fall des Zahlungsverzugs**

(EuGH, Urt. v. 1.12.2022 – C-370/21 – DOMUS-SOFTWARE) .. 2616

Feststellung des Bestehens eines zusätzlichen Vergütungsanspruchs als Voraussetzung für Anspruch auf Bestellung einer Sicherheit (§ 648a BGB a.F.)

(BGH, Versäumnisurt. v. 20.10.2022 – VII ZR 154/21)..... 2618

**Insolvenz- und Sanierungsrecht****Zur Glaubhaftmachung der Beschwer für Beschwerde gegen Nichtzulassung der Revision bei Klage auf Feststellung einer Forderung zur Insolvenztabelle**

(BGH, Beschl. v. 29.9.2022 – IX ZR 15/22)..... 2621

Pfändbare Masse nach Freigabe bei Schuldnerzusatzekünften

(BGH, Beschl. v. 29.9.2022 – IX ZB 48/21)..... 2622

Unzulässigkeit von Gutachten zur Prüfung der Angemessenheit der vom Insolvenzverwalter geltend gemachten Zuschläge

(LG Dresden, Beschl. v. 22.6.2022 – 5 T 722/21)..... 2624

**Arbeits- und Sozialrecht****Niedrigerer Lohn für Leiharbeitnehmer nur bei Ausgleich im Tarifvertrag**

(EuGH, Urt. v. 15.12.2022 – C-311/21 – TimePartner Personalmanagement) ..... 2630

**Wettbewerbs- und Kartellrecht****Kartellrechtliche Normen der §§ 19 – 21 GWG verkörpern deutsch-rechtlichen ordre public und binden Schiedsgerichte**

(BGH, Beschl. v. 27.9.2022 – KZB 75/21) ..... 2636



## Ihr Navigationssystem durch das UStG.

Die Erstauflage des UStG-Kommentars wurde als „ein großer Gewinn für die umsatzsteuerrechtliche Community“ geadelt (Heuermann, DB 9/2021, M20). Die Neuauflage vertieft die Kommentierungen inhaltlich und schärft die meinungsstarken Denkansätze mit konstruktiven, beratungsorientierten Lösungsvorschlägen.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter [otto-schmidt.de](https://www.otto-schmidt.de)

Inhalt

**Verfahrens- und Vollstreckungsrecht**

Substantiierte Darlegung einer existentiellen Notlage als Voraussetzung für Zulässigkeit einer Befriedungsverfügung



(OLG Düsseldorf, Beschl. v. 10.10.2022 – 26 W 5/22) ..... 2641

**ZIP Report**

**Aktuelle Rechtsprechung**

BGH zur Wirksamkeit von insolvenzbedingten Lösungsklauseln .....	R4
BGH zum Ausschluss des insolvenzanfechtungsrechtlichen Rückgewähranspruchs durch vorweggenommene Befriedigung .....	R4
BGH: Sorgfaltspflichten bei Nutzung des beA .....	R4
BGH: Rückübertragungspflicht des Einzelrichters .....	R5
BAG: Anforderungen an elektronisch eingereichte Schriftsätze .....	R5
OLG Frankfurt: Keine Bankgebühr allein für das Errechnen der Vorfälligkeitsentschädigung .....	R5
OLG Celle: Erstattung des Flugpreises bei verzögerter Gepäckbeförderung .....	R5

**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.

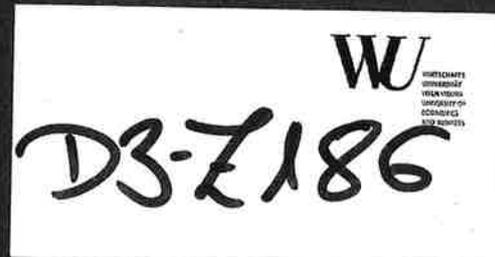


**Ironman in Neuauflage.**

Kommentar, Handbuch, Vertragsmuster in einem Band. Mit vollständiger Kommentierung des eWpG.

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

# JuS



1/2023

63. Jahrgang

Seiten 1–96

ZEITSCHRIFT FÜR STUDIUM UND REFERENDARIAT

AUS DEM INHALT:

**AUFSATZ**

*Prof. Dr. Christian Calliess, LL. M. Eur*  
Umweltpolitik im Grundgesetz

**STUDIUM**

*Prof. Dr. Stephan Lorenz*  
Grundwissen – Zivilrecht: Unmöglichkeit – Schadensersatz statt der Leistung

*Akad. Rätin a. Z. Dr. Anna Kirchhefer-Lauber, LL. M.,  
und Akad. Rat a. Z. Dr. Christian Rüsing, LL. M.*  
Ausgewählte Auslegungsfragen nach Umsetzung der  
Warenkaufrichtlinie

*Wiss. Mitarbeiter Dr. Tillmann Horter*  
Die spezifischen Rechtfertigungsgründe des unechten  
Unterlassungsdelikts

**REFERENDARIAT**

*Akad. Rat a. Z. Dr. Anton S. Zimmermann*  
Die Präklusion von Angriffs- und Verteidigungsmitteln  
im Zivilprozess

**FALLBEARBEITUNG**

*Prof. Dr. Martin Kment, LL. M., und  
Wiss. Mitarbeiterin Sophie Borchert*  
Semesterabschlussklausur – Öffentliches Recht: Verwaltungsrecht – Eishockey mit Leichtbier

*Prof. Dr. Franz Hofmann, LL. M.*  
(Original-)Referendarexamensklausur – Zivilrecht:  
Unterlassungsansprüche – Der übermotivierte Freund



## Inhaltsverzeichnis JuS-aktuell

Heftvorschau	4	Kurz erklärt NGEU, Eigenmittel, Fiskalunion (Ruffert)	17
Fallvorschau	4	auch Recht Wie eine erfolgreiche Verwaltungsstation gelingen kann (Sykstus)	18
Top-News	7		
Veranstaltungen	8	ELSA ELSA Frankfurt a. M.: Frankfurter ELSA-Events – Jura jenseits des Hörsaals (Kavermann)	19
JuS-Kurzinterview Fiskalillusion für die Next Generation? (Ruffert)	9	Fallvorschau – Fortsetzung	20

www.JuS.de



Videocasts zu ausgewählten Strafrechtsentscheidungen aus der aktuellen JuS

kompakt und klausurnah besprochen

von Prof. Dr. Mohamad El-Ghazi und Prof. Dr. Till Zimmermann



## Heftvorschau

Das kommende Heft wird voraussichtlich folgende Beiträge enthalten, wobei kurzfristige Änderungen nicht ausgeschlossen sind:

## Aufsatz

Prof. Dr. Johann Braun, Über die Bearbeitung von Zivilrechtsfällen.

## Studium

Rechtsreferendar Matteo Bruno Fontana, Der Gefahrübergang bei der kontaktlosen Paketzustellung im Verbrauchsgüterkauf

Wiss. Mitarbeiter Dr. Tim Holzki, Abwehrmöglichkeiten gegen die unerwünschte Drohnennutzung durch Private – eine Anspruchsübersicht

Prof. Dr. Thomas Rönna, Grundwissen – Strafrecht: Klimaktivismus und ziviler Ungehorsam

Wiss. Mitarbeiter Rico Neidinger, Eine Einführung zur Arbeit mit Entscheidungen des BVerfG

Jun.-Prof. Dr. Fabian Michl, LL. M. (Edin.), Die Sicherstellung im Polizeirecht

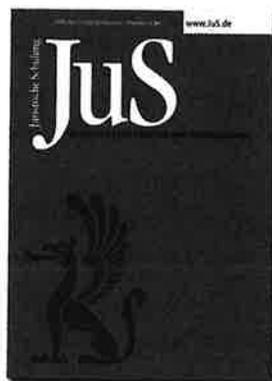
## Referendariat

Richter Dr. Sascha Scheikholeslami-Sabzewari, Die Klagerücknahme – Examensrelevante Fallgestaltungen

Richter am BGH Prof. Dr. Andreas Mosbacher, Aktuelles Strafprozessrecht

## Fallbearbeitung

Wiss. Mitarbeiterin Dr. Karina Grisse, LL. M. (Edinburgh), Anfängerklausur – Zivilrecht: Kauf von Waren mit digitalen Elementen



Prof. Dr. Sina Fontana, MLE., und Wiss. Mitarbeiter Jakob Eh, Fortgeschrittenenklausur – Öffentliches Recht: Baurecht – Konzentrationsflächen für Windenergieanlagen  
Rechtsanwalt Prof. Dr. Nils Lange-Bertalot, (Original-)Referendarexamensklausur – Strafrecht: Nymphenbad  
Wiss. Mitarbeiter Leonhard Graf, Wiss. Mitarbeiterin Sophia Nispel, Wiss. Mitarbeiter Stefan Vasović, Referendarexamensklausur – Öffentliches Recht: Verfassungs- und Verwaltungsrecht – „Spießbrutenlauf“ vor Schwangerschaftsberatungsstelle  
Stellvertretender Direktor des AG Stephan Engelhorn, (Original-)Aktenvortrag – Zivilrecht: Familiensache Doll

## Fallvorschau

Voraussichtlich wird das kommende Heft der JuS folgende Fälle enthalten:

Wiss. Mitarbeiterin Dr. Karina Grisse, LL. M. (Edinburgh)

## Anfängerklausur – Zivilrecht: Kauf von Waren mit digitalen Elementen

K hat für sich und ihre Familie einen Skiurlaub gebucht. Am 12.2.2022 soll es losgehen. Anfang Januar liest K in der Zeitung, dass es in der Weihnachtszeit wieder vermehrt zu Einbruchsdiebstählen in ihrer Wohnumgebung gekommen ist. K ist deshalb um ihr am Waldrand gelegenes Haus während des Skiurlaubs besorgt. Nach einigem Überlegen beschließt K, in ein Smart-Home-System zu investieren. Sie entscheidet sich (anstelle eines umfangreichen Sicherheitskonzepts) für das Beleuchtungssystem „Smart Light 3.0“ des marktführenden Herstellers P, das man aus der Ferne per Smartphone-App steuern kann. K möchte aus dem Urlaub gelegentlich das Licht im Haus an- und ausschalten, um möglichen Einbrechern, die das Haus beobachten könnten, Anwesenheit zu simulieren.

Am 10.1.2022 kauft K im Elektrofachmarkt E ein P-Starter-set. Dieses besteht aus einer sog. Bridge (einem kleinen

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

24

77. Jahrgang  
16. Dezember 2022  
Seiten I–II

**Titelei,  
Inhaltsverzeichnis und  
Register 2022**

## Information

Aktuelles aus der Rechtsprechung  
Gesetzgebung  
Entscheidungen in Leitsätzen  
Neuerscheinungen  
Zeitschriftenübersicht  
Sammelwerk



Mohr Siebeck  
72010 Tübingen  
Postfach 2040  
ISSN 0022-6882

Redaktion:  
72074 Tübingen  
Wilhelmstraße 18  
jz@mohrsiebeck.com

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

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS  
D3-Z134

# Juristen Zeitung

# 23

77. Jahrgang  
2. Dezember 2022  
Seiten 1121–1172

Aus dem Inhalt:

**Jörg Philipp Terhechte**

Kontinuität und Innovation in der frühen deutschen Europarechtswissenschaft

**Karl-Heinz Ladeur**

Kann das Bundesverfassungsgericht seine Rechtsprechung auf den gesellschaftlichen und technologischen Wandel einstellen?

**Johannes Buchheim, Steffen Augsberg  
und Petra Gehring**

Transaktionsbasierte Datentreuhand

**Ann-Marie Kaulbach**

Vertragsschluss ohne Willenserklärung?

Anmerkung von

**Dirk Looschelders**

Rückzahlung von Versicherungsprämien in Höhe unwirksamer Prämienanpassungen – Kein Wegfall der Bereicherung des Versicherers

Anmerkung von

**Gunnar Duttge**

Zwischen Unglück und strafbarem Unrecht:  
Der Einsturz des Historischen Archivs der Stadt Köln



#### Herausgeber

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

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

#### Redaktion

Martin Idler, Tübingen

Mohr Siebeck

23 77. Jahrgang  
2. Dezember 2022

# JZ Juristenzeitung



Inhalt

## Aufsätze

Professor Dr. Jörg Philipp Terhechte  
Kontinuität und Innovation in der frühen deutschen  
Europarechtswissenschaft 1121

Professor Dr. Dr. h.c. Karl-Heinz Ladeur  
Kann das Bundesverfassungsgericht seine Rechtsprechung  
auf den gesellschaftlichen und technologischen Wandel  
einstellen? 1131

Professor Dr. Johannes Buchheim LL.M. (Yale),  
Professor Dr. Steffen Augsburg und  
Professorin Dr. Petra Gehring  
Transaktionsbasierte Datentreuhand 1139

Privatdozentin Dr. Ann-Marie Kaulbach  
Vertragsschluss ohne Willenserklärung? 1148

## Umschau

### Glückwunsch

Jan Wilhelm zum 80. Geburtstag  
Professor Dr. Eduard Picker 1157

### Tagungsberichte

Strafrecht und Demokratie  
9. Symposium des Jungen Strafrechts  
vom 8. bis 10. September 2022 an der Universität Zürich  
Dr. Tanja Niedernhuber, LL.M. 1158

### Schwärme im Recht

Tagung am 30. Juni und 1. Juli 2022 am Max-Planck-Institut  
für ausländisches und internationales Privatrecht in Hamburg  
Jonathan Friedrichs 1160

## Literatur

Sina Fontana: Integrationsrecht  
Professor Dr. Daniel Thym 1162

## Anmerkungen

BGH, 21.9.2022 – IV ZR 2/21  
Anmerkung von  
Professor Dr. Dirk Looschelders  
Rückzahlung von Versicherungsprämien in Höhe  
unwirksamer Prämienanpassungen – Kein Wegfall der  
Bereicherung des Versicherers 1164

BGH, 13.10.2021 – 2 StR 418/19  
Anmerkung von  
Professor Dr. Gunnar Duttge  
Zwischen Unglück und strafbarem Unrecht: Der Einsturz  
des Historischen Archivs der Stadt Köln 1168

## JZ Information

Aktuelles aus der Rechtsprechung/  
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte 688\*  
Gesetzgebung 689\*  
Entscheidungen in Leitsätzen 691\*  
Neuerscheinungen 702\*  
Zeitschriftenübersicht 716\*  
Sammelwerk 720\*  
Impressum 720\*

D3-Z84

# OZw

Österreichische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

## BEITRÄGE

- Der CO<sub>2</sub>-Grenzausgleichsmechanismus der Europäischen Union: eine Klimaschutzmaßnahme und ihre WTO-rechtlichen Fallstricke  
(Birgit Hollaus/Stefan Mayr) ..... 102-113
- Die genehmigungspflichtige Investition nach dem Investitionskontrollgesetz  
(Martin Winner) ..... 114-124
- Neue Zwecke für das europäische Vergaberecht  
(Thomas Ziniel) ..... 125-134
- Die Gemeinde als Gründungspartner einer Erneuerbaren-Energie-Gemeinschaft  
(Christoph Juricek) ..... 135-144

## LITERATUR

- Stefan Storr: Energierecht – Eine Einführung für Ausbildung und Praxis  
(Florian Haas) ..... 145-146

### Wissenschaftlicher Beirat

- RA Hon.-Prof. Dr. Wilhelm Bergthaler, Wien  
Univ.-Prof. Dr. Arno Kahl, Universität Innsbruck  
Univ.-Prof. MMag. Dr. Barbara Leitl-Staudinger, Universität Linz  
Univ.-Prof. DDr. Michael Potacs, Universität Wien  
Univ.-Prof. Dr. Bernhard Raschauer †, Universität Wien  
Univ.-Prof. Dr. Fritz Rüffler, Universität Wien  
Univ.-Prof. MMag. Dr. Eva Schulev-Steindl, Universität für Bodenkultur Wien  
Univ.-Prof. Dr. Stefan Storr, Universität Graz

D35-Z 75

OZW

Österreichische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

## BEITRÄGE

- Der CO<sub>2</sub>-Grenzausgleichsmechanismus  
der Europäischen Union: eine Klima-  
schutzmaßnahme und ihre WTO-  
rechtlichen Fallstricke  
(Birgit Hollaus/Stefan Mayr) ..... 102-113
- Die genehmigungspflichtige Investition  
nach dem Investitionskontrollgesetz  
(Martin Winner) ..... 114-124
- Neue Zwecke für das europäische  
Vergaberecht  
(Thomas Ziniel) ..... 125-134
- Die Gemeinde als Gründungspartner  
einer Erneuerbaren-Energie-Gemeinschaft  
(Christoph Juricek) ..... 135-144

## LITERATUR

- Stefan Storr: Energierecht – Eine  
Einführung für Ausbildung und Praxis  
(Florian Haas) ..... 145-146

## Wissenschaftlicher Beirat

- RA Hon.-Prof. Dr. Wilhelm Bergthaler, Wien  
Univ.-Prof. Dr. Arno Kahl, Universität Innsbruck  
Univ.-Prof. MMag. Dr. Barbara Leitl-Staudinger,  
Universität Linz  
Univ.-Prof. DDr. Michael Potacs, Universität Wien  
Univ.-Prof. Dr. Bernhard Raschauer †, Universität Wien  
Univ.-Prof. Dr. Fritz Rüffler, Universität Wien  
Univ.-Prof. MMag. Dr. Eva Schulev-Steindl, Universität für  
Bodenkultur Wien  
Univ.-Prof. Dr. Stefan Storr, Universität Graz

# GESELLSCHAFTSRECHT

UND ANGRENZENDES STEUERRECHT

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z42

Oktober 2022 / Heft 7, Seiten 325–364 (21. Jahrgang)

## Aufsätze

- 327 **Bewertungsprobleme im Gesellschaftsrecht**  
Friedrich Harrer
- 335 **Zur Berechnung des Ausgabekurses bei Kapitalerhöhungen in wechselseitigen Beteiligungen**  
Friedrich Rüffler und Bernhard Vanas

## Judikatur

- 340 **Deliktische Außenhaftung des Bankvorstands gegenüber Anlegern (OGH)**
- 344 **Schiedsvereinbarung im Gesellschaftsvertrag: ZPO-Regeln über Schiedsverfahren zwingend anwendbar (OGH)**
- 346 **GesbR als Außengesellschaft (OGH)**
- 347 **Aufteilung des gemeinsamen Unternehmens nach Ehescheidung – Kriterium des maßgeblichen Einflusses der Ehegatten (OGH)**
- 349 **Änderung der Stiftungsurkunde: Stifterrechte, Prüfbefugnis des Firmenbuchgerichts, Beteiligtenstellung des Stifters (OGH)**
- 353 **Antrag auf einstweilige Verfügung – genaue Bezeichnung des zu sichernden Anspruchs erforderlich (OGH)**

## Firmenbuch-Praxis

- 355 **Firmenbuchanmeldung einer ärztlichen Gruppenpraxis in der Rechtsform einer offenen Gesellschaft**

## Angrenzendes Steuerrecht

- 358 **Bemessung der Geschäftsführungsvergütung einer Komplementär-GmbH gegenüber der GmbH & Co KG (BFG)**

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

# INHALT

---

## EDITORIAL

- 325 Liebe Leserinnen und Leser!

## AUFSÄTZE

- 327 **Bewertungsprobleme im Gesellschaftsrecht**  
Friedrich Harrer
- 335 **Zur Berechnung des Ausgabekurses bei Kapitalerhöhungen in wechselseitigen Beteiligungen**  
Friedrich Rüffler und Bernhard Vanas

## JUDIKATUR

- 340 **Deliktische Außenhaftung des Bankvorstands gegenüber Anlegern**  
OLG Wien 19.08.2022, 33 R 127/21w (Meinl)
- 344 **Schiedsvereinbarung im Gesellschaftsvertrag: ZPO-Regeln über Schiedsverfahren zwingend anwendbar**  
OGH 28.09.2022, 18 ONc 1/22z
- 346 **GesbR als Außengesellschaft**  
OGH 19.05.2022, 9 Ob 86/21v
- 347 **Aufteilung des gemeinsamen Unternehmens nach Ehescheidung – Kriterium des maßgeblichen Einflusses der Ehegatten**  
OGH 14.09.2022, 1 Ob 109/22v
- 349 **Änderung der Stiftungsurkunde: Stifterrechte, Prüfbefugnis des Firmenbuchgerichts, Beteiligtenstellung des Stifters**  
OGH 29.08.2022, 6 Ob 100/22g
- 353 **Antrag auf einstweilige Verfügung – genaue Bezeichnung des zu sichernden Anspruchs erforderlich**  
OGH 29.08.2022, 6 Ob 125/22h

## FIRMENBUCH-PRAXIS

- 355 **Firmenbuchanmeldung einer ärztlichen Gruppenpraxis in der Rechtsform einer offenen Gesellschaft**  
Wilhelm Birnbauer

## ANGRENZENDES STEUERRECHT

### JUDIKATUR

- 358 **Bemessung der Geschäftsführungsvergütung einer Komplementär-GmbH gegenüber der GmbH & Co KG**  
BFG 27.9.2022, RV/5100077/2020  
(Anmerkung von Sebastian Bergmann)

## SERVICETEIL

- 362 Rezensionen
- U3 Autorensseite
- U3 Impressum

Zitierbeispiel: Rüffler, GES 2015, 4 f.

# GESELLSCHAFTSRECHT

UND ANGRENZENDES STEUERRECHT

WU

WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D35-Z39

Oktober 2022 / Heft 7, Seiten 325–364 (21. Jahrgang)



## Aufsätze

- 327 **Bewertungsprobleme im Gesellschaftsrecht**  
Friedrich Harrer
- 335 **Zur Berechnung des Ausgabekurses bei Kapitalerhöhungen in wechselseitigen Beteiligungen**  
Friedrich Rüffler und Bernhard Vanas

## Judikatur

- 340 **Deliktische Außenhaftung des Bankvorstands gegenüber Anlegern (OGH)**
- 344 **Schiedsvereinbarung im Gesellschaftsvertrag: ZPO-Regeln über Schiedsverfahren zwingend anwendbar (OGH)**
- 346 **GesbR als Außengesellschaft (OGH)**
- 347 **Aufteilung des gemeinsamen Unternehmens nach Ehescheidung – Kriterium des maßgeblichen Einflusses der Ehegatten (OGH)**
- 349 **Änderung der Stiftungsurkunde: Stifterrechte, Prüfbefugnis des Firmenbuchgerichts, Beteiligtenstellung des Stifters (OGH)**
- 353 **Antrag auf einstweilige Verfügung – genaue Bezeichnung des zu sichernden Anspruchs erforderlich (OGH)**

## Firmenbuch-Praxis

- 355 **Firmenbuchanmeldung einer ärztlichen Gruppenpraxis in der Rechtsform einer offenen Gesellschaft**

## Angrenzendes Steuerrecht

- 358 **Bemessung der Geschäftsführungsvergütung einer Komplementär-GmbH gegenüber der GmbH & Co KG (BFG)**

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

# INHALT

---

## EDITORIAL

325 Liebe Leserinnen und Leser!

## AUFSÄTZE

- 327 **Bewertungsprobleme im Gesellschaftsrecht**  
Friedrich Harrer
- 335 **Zur Berechnung des Ausgabekurses bei Kapitalerhöhungen in wechselseitigen Beteiligungen**  
Friedrich Rüffler und Bernhard Vanas

## JUDIKATUR

- 340 **Deliktische Außenhaftung des Bankvorstands gegenüber Anlegern**  
OLG Wien 19.08.2022, 33 R 127/21w (Meinl)
- 344 **Schiedsvereinbarung im Gesellschaftsvertrag: ZPO-Regeln über Schiedsverfahren zwingend anwendbar**  
OGH 28.09.2022, 18 ONc 1/22z
- 346 **GesbR als Außengesellschaft**  
OGH 19.05.2022, 9 Ob 86/21v
- 347 **Aufteilung des gemeinsamen Unternehmens nach Ehescheidung – Kriterium des maßgeblichen Einflusses der Ehegatten**  
OGH 14.09.2022, 1 Ob 109/22v
- 349 **Änderung der Stiftungsurkunde: Stifterrechte, Prüfbefugnis des Firmenbuchgerichts, Beteiligtenstellung des Stifters**  
OGH 29.08.2022, 6 Ob 100/22g
- 353 **Antrag auf einstweilige Verfügung – genaue Bezeichnung des zu sichernden Anspruchs erforderlich**  
OGH 29.08.2022, 6 Ob 125/22h

## FIRMENBUCH-PRAXIS

- 355 **Firmenbuchanmeldung einer ärztlichen Gruppenpraxis in der Rechtsform einer offenen Gesellschaft**  
Wilhelm Birnbauer

## ANGRENZENDES STEUERRECHT

### JUDIKATUR

- 358 **Bemessung der Geschäftsführungsvergütung einer Komplementär-GmbH gegenüber der GmbH & Co KG**  
BFG 27.9.2022, RV/5100077/2020  
(Anmerkung von Sebastian Bergmann)

## SERVICETEIL

- 362 Rezensionen
- U3 Autorensseite
- U3 Impressum

# GRUR

## Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht Rechtsprechungs-Report

Zeitschrift herausgegeben von der Deutschen Vereinigung  
für gewerblichen Rechtsschutz und Urheberrecht

- 517 | DANIEL HOPPE/CHRISTIAN HOLTS/CHRISTIAN DONLE  
Die Rechtsprechung der deutschen Instanzgerichte zum  
Patent- und Gebrauchsmusterrecht seit dem Jahr 2021
- 531 | LG Köln  
Kein Übergang einer vertraglichen Unterlassungsverpflichtung  
bei Asset Deal – Xenopus-Embryo
- 537 | LG München I  
Auslegung einer Vereinbarung zur Berechtigung der Nutzung  
der Bezeichnung „PAULANER Spezi“ für Mischgetränk – Spezi
- 542 | OLG Brandenburg  
Fehlende Grundpreisangabe beim Vertrieb eines Likörs im  
Internet – Likör auf Rumbasis
- 548 | OLG Frankfurt a. M.  
Keine Irreführung bei Hinweis auf fehlende Lizenz in Angebot  
– Blechschilder II
- 549 | OLG Düsseldorf  
Klagebefugnis eines im Bereich des Online-Handels tätigen  
Wettbewerbsverbands mit ganz überwiegend passiven Mit-  
gliedern – Katzenfutter
- 551 | OLG Karlsruhe  
Lauterkeitsrechtliche Prüfung eines Wirksamkeitsversprechens  
bei CE-zertifiziertem Medizinprodukt – produktiver Husten  
(m. Anm. Mäder)

Mit Beilage:  
Jahresregister 2021/2022

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

# 12/2022

Seiten 517 bis 564  
22. Jahrgang  
Dezember 2022

  
C.H. BECK



## Inhalt

- RECHTSPRECHUNGSBERICHT 517** | DANIEL HOPPE/CHRISTIAN HOLTZ/CHRISTIAN DONLE  
Die Rechtsprechung der deutschen Instanzgerichte zum Patent- und Gebrauchsmusterrecht seit dem Jahr 2021
- RECHTSPRECHUNG 531** | LG Köln 26.9.2022 – 14 O 225/21  
Urheberrecht  
Kein Übergang einer vertraglichen Unterlassungsverpflichtung bei Asset Deal – Xenopus-Embryo
- 533** | BPatG 27.4.2022 – 29 W (pat) 536/20  
Markenrecht  
Beschreibendes Wortzeichen für Spirituosen – Huckleberry Gin
- 535** | BPatG 14.9.2022 – 29 W (pat) 559/19  
Täuschungsgefahr bei Verwendung „R im Kreis“ für Markenbestandteil – livevil
- 537** | LG München I 11.10.2022 – 33 O 10784/21  
Auslegung einer Vereinbarung zur Berechtigung der Nutzung der Bezeichnung „PAULANER Spezi“ für Mischgetränk – Spezi
- 542** | OLG Brandenburg 14.6.2022 – 6 U 65/21  
Wettbewerbsrecht  
Fehlende Grundpreisangabe beim Vertrieb eines Likörs im Internet – Likör auf Rumbasis
- 545** | OLG Frankfurt a. M. 2.6.2022 – 6 U 205/20  
Unlautere Nachahmung von Stoffklammern zur Herstellung von Nähartikeln – Magic Clips
- 548** | OLG Frankfurt a. M. 10.10.2022 – 6 W 61/22  
Keine Irreführung bei Hinweis auf fehlende Lizenz in Angebot – Blechschilder II
- 549** | OLG Düsseldorf 23.6.2022 – 20 U 325/20  
Klagebefugnis eines im Bereich des Online-Handels tätigen Wettbewerbsverbands mit ganz überwiegend passiven Mitgliedern – Katzenfutter

Heilmittelwerberecht

- 551** | OLG Karlsruhe 22.6.2022 – 6 U 259/21  
Lauterkeitsrechtliche Prüfung eines Wirksamkeitsversprechens  
bei CE-zertifiziertem Medizinprodukt – produktiver Husten  
(m. Anm. Fee Mäder, S. 558)
- 559** | OLG Hamburg 23.6.2022 – 5 U 173/19  
Gesundheitsbezogene Angaben für vorrangig kosmetisch  
wirkende Behandlungsmethode – Ganzkörperkältetherapie

Leitsätze

- 564** | BPatG 7.9.2022 – 6 Ni 42/16 (EP), 6 Ni 43/16 (EP),  
6 Ni 44/16 (EP), KoF 44/22  
Nachforderung überschießender Terminsgebühren  
– Terminsgebühr
- 564** | LG Flensburg 8.4.2022 – 8 O 7/22  
Unerbetene Werbeanrufe einer Zimmervermittlungsagentur  
bei Vermieterin von Ferienwohnungen  
– Zimmervermittlungsagentur

**V** | Impressum

#### **Hinweis**

Wir bitten unsere Leserinnen und Leser um Beachtung des Jahresregisters 2021/2022, das diesem Heft beigelegt ist.

73-7176

GRUR-Rechtsprechungs-Report

21./22. Jahrgang 2021/2022



# GRUR- Rechtsprechungs-Report



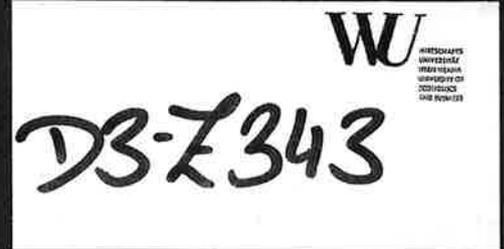
21./22. JAHRGANG 2021/2022

## Inhaltsverzeichnis

I. Rechtsprechungsberichte .....	VI	2. Oberlandesgerichte .....	VII
II. Anmerkungsverfasser .....	VI	3. Landgerichte .....	VIII
III. Entscheidungsregister – zeitlich geordnet .....	VII	4. Amtsgerichte .....	VIII
A. Europäisches Gericht .....	VII	C. Bundespatentgericht .....	VIII
B. Ordentliche Gerichte .....	VII	IV. Sachverzeichnis .....	IX
1. Bundesgerichtshof .....	VII	V. Abkürzungsverzeichnis .....	XXX



# ESG



Zeitschrift für nachhaltige Unternehmensführung



Herausgeberinnen  
und Herausgeber

Schriftleitung

Dr. Marc Ruttloff

Prof. Dr. Eric Wagner

Prof. Dr. Martin Burgi

Christiane Ecker

Steffen Kampeter

Prof. Dr. Cordula

Meckenstock

Prof. Dr. Michael

Nietsch

Anja Olsok

Dr. Carsten Rolle

Prof. Dr. Dominik

Schnichels

**Editorial**

**Nachjustierung des EuGH bei Transparenzanforderungen zur Geldwäschebekämpfung**

**Heimann/Flöter**

**Arbeitsrechtliche Restrukturierungen: ESG und die Nachhaltigkeitswende**

**Vogel**

**Implementierung von Green Lease-Vertragsklauseln in Gewerberaummietverträgen**

**Kappler/Rampf/  
Dobers**

**Europäisches Lieferkettengesetz – das harte Ringen um die konkrete Ausgestaltung**

**Interview**

**Nachhaltigkeit in Österreich – good from far but far from good?**

**10/2022**

1. Jahrgang · Seiten 289 bis 320 · 16. Dezember 2022

Verlage C.H.BECK und Vahlen München



S450202210



## Inhaltsverzeichnis

### ■ Editorial

Ruttloff/Wagner	Nachjustierung des EuGH bei Transparenzanforderungen zur Geldwäschebekämpfung	289
-----------------	-------------------------------------------------------------------------------	-----

### ■ Beiträge

Heimann/Flöter	Arbeitsrechtliche Restrukturierungen: ESG und die Nachhaltigkeitswende	290
Vogel	Implementierung von Green Lease-Vertragsklauseln in Gewerberaummietverträgen	295
Kappler/Rampf/Dobers	Europäisches Lieferkettengesetz – das harte Ringen um die konkrete Ausgestaltung	299

### ■ Rechtsprechung

#### Internationales Recht

EuGH	27.10.2022 – C-197/21	Markenerschöpfung bei wiederbefüllbarer Flasche – Soda-Club (CO <sub>2</sub> ) und SodaStream International	302
------	-----------------------	-------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

#### Grund-, Menschenrechte und Arbeitsschutz

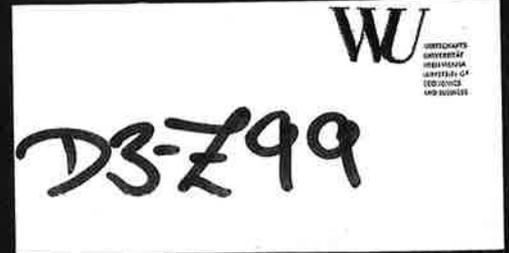
EuGH	22.11.2022 – C-37/20	Geldwäscherichtlinie ist teilweise rechtswidrig	306
------	----------------------	-------------------------------------------------	-----

### ■ Aktuell

Interview: Nachhaltigkeit in Österreich – good from far but far from good? (Christoph Haid)	318
Nachrichten	319
Das schreiben die anderen	320

# JAP

[Juristische Ausbildung & Praxisvorbereitung]



- must know** Der Haftungsausschluss gem § 3 Z 1 EKHG  
 Kollektivvertrag und Betriebsvereinbarung  
 Grundlegendes und Aktuelles zum 4. Buch des UGB
- Musterfall** Römisches Recht, Bürgerliches Recht,  
 Strafrecht, Öffentliches Recht
- Seitenblick** Tax Moot Court

#### Redaktionsleitung

Verena T. Halbwachs

#### Redaktion

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

#### Korrespondenten

Erwin Bernat  
 Christoph Grabenwarter  
 Friedrich Harrer  
 Ferdinand Kerschner  
 Alexander Schopper

2022/2023

→ Editorial . . . . .	69
<i>Von Thomas Klicka</i>	

## Römisches Recht

→ Exegese . . . . .	72
<b>Das Kaiserreskript C. 8.15.6</b>	
<i>Von Birgit Forgó-Feldner</i>	

## Bürgerliches Recht

→ Musterfall . . . . .	77
„Ein Skitag in den Alpen“	
<i>Prüfer:innen: Sonja Janisch/Patrick Warty/Andreas Kletečka; gelöst von Matthias Gröderer und Sonja Janisch</i>	
→ must know . . . . .	90
<b>Der Haftungsausschluss gem § 3 Z 1 EKHG</b>	
<i>Von Maximilian T. Wolkenstein</i>	

## Strafrecht

→ Musterfall . . . . .	93
<b>Modulprüfung aus Straf- und Strafprozessrecht</b>	
<i>Prüfer: Alexander Tipold; gelöst von Shirin Ghazanfari und Evelyn Kremser</i>	

## Verwaltungsrecht und Verwaltungslehre

→ Musterfall . . . . .	104
<b>Gegen das „System“ und wider die Vernunft</b>	
<i>Prüfer: Bernd Wieser; gelöst von Christoph Romirer</i>	

## Arbeitsrecht

→ must know . . . . .	121
<b>Kollektivvertrag und Betriebsvereinbarung</b>	
<i>Von Sarah Obwaller</i>	

## Unternehmensrecht

→ must know . . . . .	126
<b>Grundlegendes und Aktuelles zum 4. Buch des UGB</b>	
<i>Von Roman Alexander Rauter</i>	

## Aus Studium & Praxis

→ Seitenblick ..... 132

### Tax Moot Court

Von Mag. Valerie Widensky im Interview mit Theres Neumüller, MSc (Coach des Teams), Laura Marie Liebel, MSc, Michaela Morgenbesser, MSc, Sophie Schönhart, LL. B., und Laura Vonier, LL. B.



## Standards

→ Impressum ..... U3

**Real talk seit 1849**

Bestelle jetzt im MANZ Webshop alles, was du für dein Studium brauchst!

- Studienliteratur vom Fach
- Viele Titel auch mit Hörschein erhältlich
- Portofreie Zustellung in Österreich

shop.manz.at

**MANZ**

**Herausgeber:**

Prof. Dr. Johannes Köndgen, Bonn  
Prof. Dr. Matthias Casper, Münster  
Prof. Dr. Lars Klöhn, Berlin  
Prof. Dr. Jens-Hinrich Binder, Tübingen  
Prof. Dr. Thomas Hartmann-Wendels, Köln  
Prof. Dr. Mark Wahrenburg, Frankfurt/M.

**Herausgeberbeirat:**

Prof. Dr. Dres. h. c. Theodor Baums,  
Frankfurt/M.  
Prof. Dr. Wolfgang Bessler, Gießen  
Vors. RiBGH Dr. Jürgen Ellenberger, Karlsruhe  
Prof. Dr. Andreas Engert, Berlin  
Rechtsanwalt Dr. Wolfgang Groß, Frankfurt/M.  
Prof. Dr. Alexander Hellgardt, Regensburg  
Prof. Dr. Christoph Kaserer, München  
Prof. Dr. Thilo Liebig, Frankfurt/M.  
Dr. Thorsten Pöttsch, Frankfurt/M.  
Prof. Dr. Christian Schröder, Halle  
Rechtsanwalt Dr. Gunnar Schuster, Frankfurt/M.  
Prof. Dr. Rolf Sethe, Zürich  
Prof. Dr. Gerald Spindler, Göttingen  
Prof. Dr. Rüdiger Veil, München  
Prof. Dr. Ekkehard Wenger, Würzburg

**Tim Florstedt**

Rechtsprechungsänderung  
Vertrauensschutz im Bankrecht

S. 261

**Oliver G. Thiem/Dirk Schiereck**

Effizienz der deutschen Sparkassen  
in Zeiten von Niedrigzins und digitaler  
Transformation

S. 273

**Michael Denga**

Transaktionsgebühren der Blockchain

S. 298

**Karl-Philipp Wojcik/Dario Annoscia/Sean Kerr**

Report from Brussels: Pending legislative  
initiatives by the European Commission  
in the area of financial services in the EU –  
content and state of play

S. 312



---

**Aufsätze**

<i>Tim Florstedt, Wiesbaden</i>	Rechtsprechungsänderung und sekundärer Vertrauensschutz im Bankrecht .....	261
<i>Oliver G. Thiem, Berlin/ Dirk Schiereck, Darmstadt</i>	Effizienz der deutschen Sparkassen in Zeiten von Niedrigzins und digitaler Transformation .....	273
<i>Michael Denga, Halle</i>	Transaktionsgebühren der Blockchain .....	298

---

**Rechtsprechung**

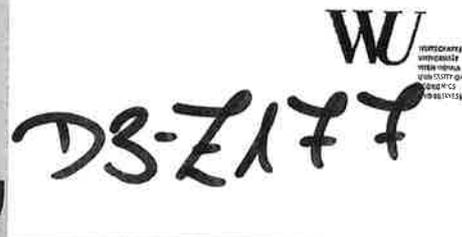
Entscheidungen in Leitsätzen .....	310
------------------------------------	-----

---

**ZBB-Report**

<i>Karl-Philipp Wojcik, Brüssel/ Dario Annoscia, Brüssel/ Sean Kerr, Brüssel</i>	Report from Brussels: Pending legislative initiatives by the European Commission in the area of financial services in the EU – content and state of play .....	312
------------------------------------------------------------------------------------------	----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

# GRUR



## Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht

Zeitschrift herausgegeben von der Deutschen Vereinigung  
für gewerblichen Rechtsschutz und Urheberrecht

- 1707** | VIKTORIA KRAETZIG  
Zensururheberrecht
- 1712** | MARTIN FRÖHLICH/ANDREAS HEINEN-GEROLD  
Das Wiederbefüllen von CO<sub>2</sub>-Zylindern aus rechtlicher Sicht
- 1720** | CHRISTIAN GOMILLE  
Die Vereinnahmung fremder Persönlichkeitsmerkmale zu Werbezwecken
- 1723** | MAXIMILIAN BECKER  
Neue Grenzen des immateriellen Schadensersatzes im Datenschutzrecht?
- 1731** | BGH  
Abgrenzung zum Stand der Technik – Brenngutkühlung
- 1740** | EuGH  
Zulässigkeit einer von Bezahlfernsehanbietern zu leistenden Abonnementabgabe – Instituto do Cinema e do Audiovisual
- 1746** | EuGH  
Markenerschöpfung bei wiederbefüllbarer Flasche – Soda-Club (CO<sub>2</sub>) und SodaStream International
- 1765** | EuGH  
Auslegung des Begriffs „sonstiger medizinisch bedingter Nährstoffbedarf“ – Orthomol
- 1772** | AG München  
EuGH-Vorlage zum Schadensersatzanspruch der Datenschutzgrundverordnung – „verlorene“ Daten

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

# 23/2022

Seiten 1705 bis 1776  
124. Jahrgang  
2. Dezember 2022

 The logo of C.H. Beck, featuring a stylized eagle with its wings spread, perched on a globe, with the letters 'B' and 'C' on either side.
 

C.H. BECK



J450202223



## Inhalt

EDITORIAL	<b>1705</b>	THOMAS ACKERMANN Die 11. GWB-Novelle: Aufbruch zum kartellbehördlichen Marktdesign?
AUFSÄTZE	<b>1707</b>	VIKTORIA KRAETZIG Zensururheberrecht
	<b>1712</b>	MARTIN FRÖHLICH/ANDREAS HEINEN-GEROLD Das Wiederbefüllen von CO <sub>2</sub> -Zylindern aus rechtlicher Sicht
ZUR RECHTSPRECHUNG	<b>1720</b>	CHRISTIAN GOMILLE Die Vereinnahmung fremder Persönlichkeitsmerkmale zu Werbezwecken. Besprechung von BGH „Reizdarmsyndrom“
	<b>1723</b>	MAXIMILIAN BECKER Neue Grenzen des immateriellen Schadensersatzes im Datenschutzrecht? Zugleich Besprechung von AG München „verlorene‘ Daten“
MITTEILUNGEN	<b>1728</b>	Circle of European Trade Mark Judges (Marianne Grabrucker)
BUCHBESPRECHUNGEN	<b>1730</b>	ARNO LAMPMANN/EVGENY PUSTOVALOV (Hrsg.): Anspruchsdurchsetzung im Wettbewerbsrecht (Gernot Schmitt-Gaedke/Christina Klähm)
RECHTSPRECHUNG	<b>1731</b>	BGH 27.9.2022 – X ZR 87/20 Abgrenzung zum Stand der Technik – Brenngutkühlung
Patentrecht	<b>1735</b>	OLG Karlsruhe 14.9.2022 – 6 U 212/22 Keine einstweilige Einstellung der Zwangsvollstreckung im FRAND-Verfahren – LTE-Mobilfunkstandard
Urheberrecht	<b>1740</b>	EuGH 27.10.2022 – C-411/21 Zulässigkeit einer von Bezahlfernsehanbietern zu leistenden Abonnementabgabe – Instituto do Cinema e do Audiovisual

- Designrecht **1743** | EuGH 10.12.2021 – C-382/21 P  
Rechtsmittelzulassung gegen EuG-Entscheidung über  
Priorität einer Patentanmeldung gegenüber Gemeinschafts-  
geschmacksmusteranmeldung – The KaiKai Company Jaeger  
Wichmann/EUIPO
- Markenrecht **1746** | EuGH 27.10.2022 – C-197/21  
Markenerschöpfung bei wiederbefüllbarer Flasche –  
Soda-Club (CO2) und SodaStream International  
**1750** | BPatG 4.7.2022 – 29 W (pat) 546/20  
Anmeldung einer Fantasiebezeichnung – Alzette  
**1753** | BPatG 25.5.2022 – 25 W (pat) 2/21  
Gedankliche Verknüpfung zweier Marken – dOCUMENTA
- Wettbewerbsrecht **1756** | OGH Österreich 16.12.2021 – 4 Ob 102/21k  
Bewerbung eines Mobiltelefons mit „€ 0“ gekoppelt an  
bestimmtes Tarifangebot – Mobile Gold  
**1759** | OLG Köln 23.9.2022 – 6 U 70/22  
Haftung der Stiftung Warentest für Werbung von Dritten unter  
Nutzung ihres Logos – Elements
- Lebensmittelrecht **1765** | EuGH 27.10.2022 – C-418/21  
Auslegung des Begriffs „sonstiger medizinisch bedingter  
Nährstoffbedarf“ – Orthomol
- Arzneimittel- und  
Heilmittelwerberecht **1768** | OLG Düsseldorf 17.2.2022 – 15 U 24/21  
Werbeverbot für Schönheitschirurgischen Eingriff mittels  
„Vorher-Nachher-Bildern“ – Brazilian Butt Lift
- Medien- und Datenrecht **1772** | AG München 3.3.2022 – 132 C 1263/21  
EuGH-Vorlage zum Schadensersatzanspruch der Datenschutz-  
grundverordnung – „verlorene“ Daten

**V** | Impressum

# EuZW

Europäische Zeitschrift für Wi

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-767

## In Zusammenarbeit mit der Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

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

Dr. Andreas von Bonin

Prof. Dr. Dr. h. c. Susanne Kalss

Dr. Ulrich Karpenstein

Dr. Manuel Kellerbauer

Johannes Laitenberger

Prof. Dr. Katja Langenbacher

Dr. Luigi Malferrari

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

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

Dr. Dominik Schnichels

Dr. Ulrich Soltész

Prof. Dr. Walter A. Stoffel

Prof. Dr. Stephan Wernicke

Prof. Dr. Ferdinand Wollenschläger

### Aus dem Inhalt

- **Christoph Herrmann**  
Das Ende der Kapitalausfuhrfreiheit?  
(Gastkommentar) 1081
- **Till Müller-Ibold/Christoph Herrmann**  
Die Entwicklung des Europäischen Außen-  
wirtschaftsrechts (2020–2022) – Teil 2 1085
- **Andreas Stein/Dominik Schnichels/Katja Lenzing**  
Die Entwicklung des europäischen Zivilprozess-  
rechts im Bereich der EuGVVO im Jahr 2021 1094
- **Anna-Lena Poppe/Sven Wedemeyer**  
60 Jahre Gemeinsame Agrarpolitik –  
Ein dogmatischer Vorritt im Unionsrecht 1103
- 
- **EuGH**  
Arbeitsrecht: Gesondertes Wahlverfahren für  
die von Gewerkschaften vorgeschlagenen Arbeit-  
nehmervertreter bei Beteiligungsvereinbarung  
(m. Anm. **Thomas Winzer/Stefan Schaaf**) 1118
- **EuGH**  
Fluggastrechte: Haftung der Fluglinien für  
psychische Folgen eines Unfalls  
(m. Anm. **Alexander Heger**) 1122
- **EuGH**  
Handelsrecht: Ausgleichsabfindung an den  
Handelsvertreter 1126



C.H. BECK

23/2022

5. Dezember 2022

33. Jahrgang S. 1081–1128



5450202223

# Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

European Journal of Business Law · Revue Européenne de Droit Économique

## EuZW 23/2022

5. Dezember · 33. Jahrgang 2022 · Seite 1081–1128



## Inhalt

<b>Gastkommentar</b>	<b>Christoph Herrmann</b> Das Ende der Kapitalausfuhrfreiheit?	1081	
<b>Europa-Report</b>	Binnenmarkt, Wettbewerb, Cyberangriffe, Cybersicherheit, Für eine sichere und effiziente Konnektivität	1083	
<b>Aufsätze und Berichte</b>	<b>Till Müller-Ibold/Christoph Herrmann</b> Die Entwicklung des Europäischen Außenwirtschaftsrechts (2020–2022) – Teil 2	1085	
	<b>Andreas Stein/Dominik Schnichels/Katja Lenzing</b> Die Entwicklung des europäischen Zivilprozessrechts im Bereich der EuGVVO im Jahr 2021	1094	
	<b>Anna-Lena Poppe/Sven Wedemeyer</b> 60 Jahre Gemeinsame Agrarpolitik – Ein dogmatischer Vorritt im Unionsrecht	1103	
<b>Tagungsbericht</b>	<b>Roman Kalin</b> 14. Speyerer Europarechtstage: Aktuelle Fragen des Europäischen Beihilferechts	1113	
<b>Buchbesprechung</b>	Kindler: Einführung in das italienische Recht ( <b>Rodolfo Dolce</b> )	1115	
	Ehring/Taeger: Produkthaftungs- und Produktsicherheitsrecht ( <b>Sebastian Felz</b> )	1117	
<b>Rechtsprechung</b>			
EuGH	18.10.2022 – C-677/20	Gesellschaftsrecht/Arbeitsrecht: Gesondertes Wahlverfahren für die von Gewerkschaften vorgeschlagenen Arbeitnehmervertreter bei Beteiligungsvereinbarung einer durch Umwandlung gegründeten SE ( <b>m. Anm. Thomas Winzer/Stefan Schaaf, S. 1121</b> )	1118
EuGH	20.10.2022 – C-111/21	Fluggastrechte: Haftung der Fluglinien für psychische Folgen eines Unfalls ( <b>m. Anm. Alexander Heger, S. 1124</b> )	1122
EuGH	13.10.2022 – C-593/21	Handelsrecht: Ausgleichsabfindung an den Handelsvertreter	1126
EuGH	27.10.2022 – C-129/21	Datenschutzrecht: Veröffentlichung von Kontaktdaten in Telefon- verzeichnis (Ls.)	1128

21 | 2022

67. Jahrgang  
5. November 2022  
S. 753-792  
PVSt 1062

# AG

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

## Die Aktiengesellschaft

und

D3-Z209



Herausgegeben von Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann und Prof. Dr. Mathias Habersack

die-aktiengesellschaft.de

in Verbindung mit VorsRIBGH a.D. Prof. Dr. Ingo Drescher · Prof. Dr. Volker Emmerich ·  
PräsBVerfG Prof. Dr. Stephan Harbarth · Prof. Dr. Jens Koch · Prof. Dr. Dr. h.c.  
Uwe H. Schneider · RA Prof. Dr. Jochen Vetter · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Zöllner

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

**Aufsätze >** *Julia Nicolussi* – Mehrstimmrechtsaktie – Renaissance auf  
europäischer und auf nationaler Ebene ..... 753

*Andreas Merkner / Alexander Retsch / Philipp Elixmann* –  
Ausgewählte Praxisfragen im Zusammenhang mit Aktienrückkauf-  
programmen insbesondere bei Anwendung des Safe-Harbour-  
Regimes ..... 764

**Steuer-Journal >** *Burkhard Binnewies / Florian Hischer* – Haftungsschulden des  
Vorstands als abziehbare Werbungskosten ..... 771

**Rechtsprechung >** **Einkommensteuerrecht:** Knock-out-Zertifikate keine Termin-  
geschäfte i.S.v. § 15 Abs. 4 Satz 3 EStG; Abziehbarkeit von Gebühren  
für eine verbindliche Auskunft nach § 10 Nr. 2 Halbs. 2 KStG  
(BFH, Urt. v. 8.12.2021 – I R 24/19) ..... 772

**Unternehmenskauf:** Verschwiegenheitsvereinbarungen beim  
Aktienkauf; Insiderhandel (OLG Brandenburg, Urt. v. 27.4.2022 –  
4 U 260/20) ..... 778

**Insolvenzrecht:** Anfechtung von Dividendenzahlungen durch  
Insolvenzverwalter (OLG Frankfurt, Urt. v. 25.5.2022 – 4 U 310/19) ..... 783

**Bilanzrecht:** Haftung der Abschlussprüfer bei vorsätzlichen Bilanz-  
fälschungen (OLG Stuttgart, Urt. v. 22.2.2022 – 12 U 171/21) ..... 786

**Rechts-Report** *Andrea Böhringer / Karl Döding* – Aktion und Reaktion – Anti-ESG-  
Aktivismus am Horizont ..... R304

**ottoschmidt**



86209402221



# Die Aktiengesellschaft

Zeitschrift für deutsches, europäisches und internationales Aktien- und Kapitalmarktrecht



## Herausgeber:

Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann, LL.M., Universität Tübingen, E-Mail: [assmann@jura.uni-tuebingen.de](mailto:assmann@jura.uni-tuebingen.de) · Prof. Dr. Mathias Habersack, Universität München, E-Mail: [mathias.habersack@jura.uni-muenchen.de](mailto:mathias.habersack@jura.uni-muenchen.de)

**in Verbindung mit** VorsRiBGH a.D. Prof. Dr. Ingo Drescher, Karlsruhe · Prof. Dr. Volker Emmerich, Bayreuth · PräSVerfG Prof. Dr. Stephan Harbarth, LL.M., Karlsruhe · Prof. Dr. Jens Koch, Bonn · Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider, Mainz/Frankfurt a.M. · RA Prof. Dr. Jochen Vetter, München · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Zöllner, Tübingen

## Ständige Mitarbeiter AG-Report:

RA Prof. Dr. Michael Arnold, Stuttgart · Prof. Dr. Walter Bayer, Jena · Dipl.-Verw. Wiss. Marianne Gajo, Spaichingen · RA Dr. Thorsten Kuthe, Köln · Dr. Thomas Ledermann, Hamburg · Dr. Franz-Josef Leven, Frankfurt a.M. · Dr. Stefan Mai, Frankfurt a.M. · RA Dr. Stefan Mutter, Düsseldorf · Dr. Sandra Reich, Gräfelfing · Markus Rieger, Wolfratshausen · WP Prof. Dr. Eberhard Scheffler, Hamburg · Dipl.-Vw. Christoph Schlienkamp, Düsseldorf · Andreas Schmidt, München · Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider, Mainz/Frankfurt a.M. · RA Daniela Weber-Rey, LL.M., Frankfurt a.M. · RA Dr. Jochen Weck, München · RAin Madeleine Zipperle, Köln

## Steuer-Journal:

Streck Mack Schwedhelm, Rechtsanwälte/Fachanwälte für Steuerrecht, Köln/Berlin/München

## Inhalt

[die-aktiengesellschaft.de](http://die-aktiengesellschaft.de)

### Aufsätze

#### **Dr. Julia Nicolussi – Mehrstimmrechtsaktie – Renaissance auf europäischer und auf nationaler Ebene**

In Deutschland und Österreich bestehen rechtspolitische Überlegungen dahingehend, das Instrument der Mehrstimmrechtsaktie wieder zu aktivieren. Der Beitrag nimmt dies zum Anlass, um eine erste Einbettung der Mehrstimmrechtsaktie in das Aktienrecht vorzunehmen und die Leistungskraft des in den vergangenen Jahrzehnten in den Hintergrund getretenen Rechtsinstruments aufzuzeigen. .... 753

#### **RA Dr. Andreas Merkner / RA Dr. Alexander Retsch / RA Dr. Philipp Elixmann – Ausgewählte Praxisfragen im Zusammenhang mit Aktienrückkaufprogrammen insbesondere bei Anwendung des Safe-Harbour-Regimes**

Der Beitrag gibt einen Überblick über aktien- und kapitalmarktrechtliche Probleme, die im Rahmen eines strategischen Aktienrückkaufs auftreten können. Namentlich werden die Anforderungen des mit Blick auf die insiderrechtliche Compliance der Gesellschaft regelmäßig zu beachtenden Safe-Harbour-Regimes dargestellt und Fragen beantwortet, die sich bei einem Aktienrückkauf zu Mitarbeiterbeteiligungszwecken stellen. .... 764

### Steuer-Journal

#### **RA FASiR Prof. Dr. Burkhard Binnewies / RA Florian Hischer – Haftungsschulden des Vorstands als abziehbare Werbungskosten –**

Anmerkung zu BFH v. 8.3.2022 – VI R 19/20 ..... 771



## Inhalt

**Rechtsprechung**

<b>Umsatzsteuer:</b> Zum Vorsteuerabzug einer geschäftsleitenden Holding	(EuGH, Urt. v. 8.9.2022 – C-98/21 [Ls.] ).....	772
<b>Einkommensteuerrecht:</b> Knock-out-Zertifikate keine Termingeschäfte i.S.v. § 15 Abs. 4 Satz 3 EStG; Abziehbarkeit von Gebühren für eine verbindliche Auskunft nach § 10 Nr. 2 Halbs. 2 KStG	(BFH, Urt. v. 8.12.2021 – I R 24/19).....	772
<b>Unternehmenskauf:</b> Verschwiegenheitsvereinbarungen beim Aktienkauf; Insiderhandel	(OLG Brandenburg, Urt. v. 27.4.2022 – 4 U 260/20).....	778
<b>Freigabeverfahren:</b> Verschmelzung einer KG mit einer GmbH	(OLG Brandenburg, Beschl. v. 18.5.2022 – 7 AktG 1/22 [Ls.] ).....	783
<b>Insolvenzrecht:</b> Anfechtung von Dividendenzahlungen durch Insolvenzverwalter	(OLG Frankfurt, Urt. v. 25.5.2022 – 4 U 310/19).....	783
<b>Bilanzrecht:</b> Haftung der Abschlussprüfer bei vorsätzlichen Bilanzfälschungen	(OLG Stuttgart, Urt. v. 22.2.2022 – 12 U 171/21).....	786

**AG Report****Rechts-Report | Environmental Social Governance (ESG)**

Vorschlag einer EU-Verordnung über das Verbot von Produkten aus Zwangsarbeit ( <i>Sandra Reich</i> ).....	R304
Aktion und Reaktion – Anti-ESG-Aktivismus am Horizont ( <i>Andrea Böhringer / Karl Döding</i> ).....	R304

**Kapitalmarkt-Report | Börse**

Deutsche Börse erweitert Angebot an ESG-Daten aus dem chinesischen Markt ( <i>Stefan Mai</i> ).....	R307
Deutsche Börse baut Marktdatenangebot durch Partnerschaft mit Santiago Exchange aus ( <i>Stefan Mai</i> ).....	R307
Welt-Börsenverband veröffentlicht Nachhaltigkeitsumfrage ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R307
Europäische Energiebörse und IncubEx verlängern Kooperation ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R308
Aquis Exchange startet neuen EU Dark Pool ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R308
Schweizer Börse führt Datenangebot für Kryptowährungen ein ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R308
Schweizer Börse bietet Clearing für Handelssysteme von TP Icap an ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R308
Spanische und mexikanische Börse arbeiten im Bildungsbereich zusammen ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R309
Nasdaq kündigt neue Unternehmensstruktur an ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R309
Cboe startet Angebot an kanadischen Aktienmarktdaten ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R309

**Branchen- und Unternehmens-Report | Branchen-Nachrichten**

E-Commerce Umsätze gehen zurück ( <i>Marion Müller</i> ).....	R309
Geschäftsklima der ITK-Branche ( <i>Marion Müller</i> ).....	R310
Wirtschaftsprüfungsbranche erwartet 2022 starkes Wachstum ( <i>Marion Müller</i> ).....	R310
Auftragseingänge der deutschen Elektro- und Digitalindustrie nehmen zu ( <i>Marion Müller</i> ).....	R311

**Standardwerk in Neuauflage.**

Die 5. Auflage des *Schaumburg* berücksichtigt u.a. die grundlegenden Reformen der Hinzurechnungs-, Wegzugs- und Entstrickungsbesteuerung, der Verrechnungspreisbildung sowie die internationalen Auswirkungen des Optionsmodells für Personengesellschaften.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter [otto-schmidt.de](https://otto-schmidt.de)

## Inhalt

**Branchen- und Unternehmens-Report | Jahresabschlüsse**

GEA Group AG – Konzernabschluss zum 31.12.2021 ( <i>Christoph Schlienkamp</i> ) .....	R311
KSB SE & Co. KGaA – Konzernabschluss zum 31.12.2021 ( <i>Christoph Schlienkamp</i> ) .....	R313

**Bibliothek**

Zeitschriftenspiegel ( <i>Rafael Harnos</i> ) .....	R314
-----------------------------------------------------	------

**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.

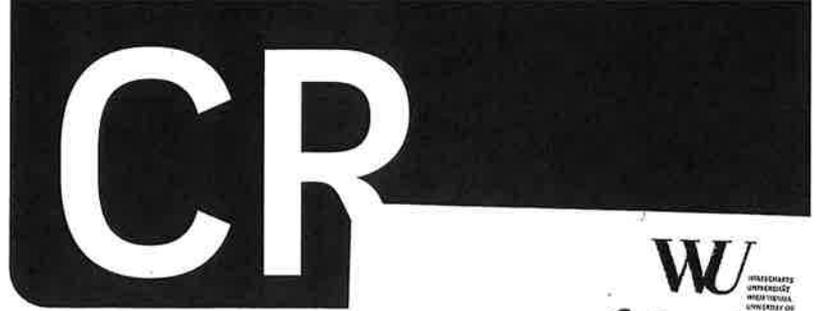
**Investmentrecht-Champion.**

Dieses Standardwerk in Neuauflage überzeugt durch tiefgehende Kommentierungen des gesamten KAGB einschließlich aller relevanten Begleitrechtsakte.

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

11 | 2022

38. Jahrgang  
15. November 2022  
S. 689-756  
PVSt 9892



# Computer und Recht

Zeitschrift für die Praxis des Rechts  
der Informationstechnologie

**Schriftleitung:** RA Prof. Dr. Michael Bartsch · RA Dr. Malte Grützmacher, LL.M.  
RA Prof. Niko Härting · RA Sven-Erik Heun · RA Thomas Heymann · RA Prof.  
Dr. Jochen Schneider · RA Prof. Dr. Fabian Schuster · Prof. Dr. Indra Spiecker  
gen. Döhmann, LL.M. · Prof. Dr. Gerald Spindler

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

**Herausgegeben** gemeinsam mit DGRI e.V.

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

<b>IT und Software &gt;</b>	<b>Gerald Spindler</b> – Die Vorschläge der EU-Kommission zu einer neu- en Produkthaftung und zur Haftung von Herstellern und Betreibern Künstlicher Intelligenz .....	689
<b>Daten und Sicherheit &gt;</b>	<b>Yannick Zirnstein</b> – Der Entwurf des Cyber Resilience Act .....	707
	<b>Gerd Kiparski</b> – Die Vorgaben des EuGH zur Vorratsdatenspeiche- rung und ihre Umsetzung im jüngsten Referentenentwurf .....	715
	VK Baden-Württemberg: Zugriffsmöglichkeit von US-Behörden als Übermittlung i.S.d. Art. 44 DSGVO (VK Baden-Württemberg, Beschl. v. 13.7.2022 – 1 VK 23/22) .....	724
<b>Internet und E-Commerce &gt;</b>	<b>Sven Braun</b> – Sicherheitsupdates für digitale Produkte .....	727
	BGH: Täterschaftliche Urheberrechtsverletzung des Sharehostpro- viders – upload III (BGH, Urt. v. 2.6.2022 – I ZR 135/18, ECLI:DE:BGH: 2022:020622UIZR135.18.0 – uploaded III) .....	734
<b>Report und Technik &gt;</b>	<b>Andreas Sesing-Wagenpfeil</b> – KI und Kunst – Zwei Thesen zur urheberrechtlichen Schutzfähigkeit computergenerierter Werke .....	749

**ottoschmidt**



Deutsche Gesellschaft für  
Recht und Informatik e.V.



86209612211

CR

# Computer und Recht

Zeitschrift für die Praxis des Rechts der Informationstechnologie



## Schriftleitung:

RA Prof. Dr. Michael Bartsch, Karlsruhe · RA Dr. Malte Grützmacher, LL.M. (London), Hamburg ·  
RA Prof. Niko Härting, Berlin · RA Sven-Erik Heun, Frankfurt a.M. · RA Thomas Heymann, Frankfurt a.M. · RA Prof.  
Dr. Jochen Schneider, München · RA Prof. Dr. Fabian Schuster, Düsseldorf · Prof. Dr. Indra Spiecker gen.  
Döhmman, LL.M. (Georgetown Univ.) · Prof. Dr. Gerald Spindler, Universität Göttingen

## Beirat:

Prof. Dr. Dr. Walter Blocher, Universität Kassel · Prof. Dr. Joachim Bornkamm, Vorsitzender Richter am BGH I.R.,  
Karlsruhe, und Universität Freiburg · RA Prof. Dr. Peter Bräutigam, München · Prof. Dr. Thomas Dreier M.C.J.,  
Universität Karlsruhe · RA Prof. Dr. Stefan Ernst, Freiburg/Br. · Dr. Jens-L. Gaster, Europäische Kommission,  
Brüssel · RA Prof. Dr. Marco Gercke, Direktor des Cybercrime Research Institute, Köln · Prof. Dr. Thomas Hoeren,  
Universität Münster · Dr.-Ing. Peter Hoppen, Köln · PA Dipl.-Phys. Markus Hössle, Stuttgart · Lothar Jaeger, Vor-  
sitzender Richter am OLG a.D., Köln · Prof. em. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Kilian, Leibniz Universität Hannover · Prof.  
Dr. Michael Lehmann, Dipl.-Kfm., Max-Planck-Institut und Universität München · Prof. Dr. Ulrich Loewenheim,  
Universität Frankfurt a.M. · Prof. Dr. Axel Metzger, LL.M. (Harvard), Humboldt Universität Berlin · RA Prof. Claus-  
Dieter Müller-Hengstenberg, Böblingen · Rechtsinformatiker Dr. iur. Falk Peters, Bonn · Dr. Peter Rädler, LL.M.  
(Cambridge, UK), Rechtsanwalt beim BGH · RA und Dipl.-Inform. Dr. Helmut Redeker, Bonn · RA Prof. Dr. Joachim  
Scherer, LL.M. (Columbia), Frankfurt a.M. · RA Dr. Stefan Schuppert, LL.M. (Harvard), München · Prof. Dr. Ulrich  
Sieber, Max-Planck-Institut für ausl. und int. Strafrecht, Freiburg, und Rechtsinformatikzentrum der Universität  
München · Prof. Dr. Olaf Sosnitzer, Würzburg · Prof. Dr. Eike Ullmann, Vorsitzender Richter am BGH I.R., Karlsruhe  
· Prof. Dr. Hanns Ullrich, Gräfelfing · Europäische RA in PD Dr. Irini Vassilaki, Athen · RA Prof. Dr. Friedrich Graf  
von Westphalen, Köln · Prof. Dr. Andreas Wiebe, LL.M. (Virginia), Universität Göttingen · Prof. Dr. iur. Dipl.-Biol.  
Herbert Zech, Universität Basel

## Inhalt

cr-online.de

**Neues unter cr-online.de:** Starke Argumente von RA Christian Franz, LL.M., zu „Google Fonts: Aufdringliche Abmahnungen“, CRonline Blog v. 4.11.2022

### IT und Software

#### Aufsätze

**Gerald Spindler – Die Vorschläge der EU-Kommission zu einer neuen Produkthaftung und zur Haftung von Herstellern und Betreibern Künstlicher Intelligenz** – Die haftungsrechtliche Einordnung von Software als Produkt nach Unionsrecht – endlich

Mit den Vorschlägen für eine Reform der Produkthaftungs-Richtlinie und einer neuen KI-Haftungs-Richtlinie betritt die *EU-Kommission* Neuland. Denn sie gibt einen alten Grundsatz auf, der Software nur in verkörperter Form in Produkten akzeptierte, und regelt nunmehr auch Software als stand-alone-Produkt, z.B. cloudbasiert. Darüberhinaus erstreckt der Vorschlag die Produkthaftung auch auf verbundenen IT-Dienste und bringt weitere zahlreiche Neuerungen, bis hin zu einer Offenlegungspflicht von Informationen und Tatsachen. Beide Vorschläge, die geeignet sind, die IT-Haftung zu revolutionieren, werden im Beitrag näher beleuchtet. .... 689

### Rechtsprechung

LG Koblenz: Zugriff auf Cloud-Inhalte im Ausland aufgrund Online-Sichtungs-Beschlusses

(LG Koblenz, Beschl. v. 24.8.2021 – 4 Qs 59/21) ..... 704



Beratermodul Otto Schmidt Datenschutzrecht: bündelt die Inhalte erstklassiger Standardwerke zum Datenschutzrecht und bietet jetzt auch Vorlagen zur individuellen Bearbeitung mit Lawlift! 4 Wochen gratis nutzen! otto-schmidt.de/bmsd

## Inhalt

### Daten und Sicherheit

#### Aufsätze

##### **Yannick Zirnstein – Der Entwurf des Cyber Resilience Act – Überblick und Analyse relevanter Regelungsinhalte**

Der am 15.9.2022 veröffentlichte Entwurf der *Europäischen Kommission* zum „Cyber Resilience Act“ soll erstmalig horizontal geltende Cybersicherheitsvoraussetzungen schaffen. Zur Erreichung eines im Vergleich zum gegenwärtig regulatorisch deutlich höheren Maßes an Cybersicherheit sollen weitreichende Regelungen zum Anwendungsbereich und zu den Pflichten der Marktteilnehmer beitragen. Bei Nichteinhaltung dieser Vorgaben drohen ähnlich hohe Bußgelder wie unter der DSGVO. Im Ergebnis bietet der Gesetzesentwurf eine solide Grundlage zur Erreichung dieser Ziele, dennoch sind an einigen Stellen Nachbesserungen im weiteren Gesetzgebungsverfahren erforderlich. .... 707

##### **Gerd Kiparski – Die Vorgaben des EuGH zur Vorratsdatenspeicherung und ihre Umsetzung im jüngsten Referentenentwurf – Keine Überraschung aus Luxemburg, aber Handlungsbedarf für den deutschen Gesetzgeber**

Die Vorratsdatenspeicherung hat in Deutschland seit ihrer Einführung im Jahr 2008 viele Wirrungen erlebt. Der Beitrag zeichnet zunächst die bisherige Entwicklung nach (I.) und bespricht sodann die Kernaussagen des EuGH zur Regelung der deutschen Vorratsdatenspeicherung (II.), die auch kritisch bewertet werden (III.). Schließlich stellt der Beitrag die wesentlichen Regelungsvorschläge im Ende Oktober neu vorgelegten Referentenentwurf des *Bundesministeriums der Justiz* kritisch vor (IV.) und bietet eine Einschätzung an (V.). .... 715

#### Rechtsprechung

- VK Baden-Württemberg: Zugriffsmöglichkeit von US-Behörden als Übermittlung i.S.d. Art. 44 DSGVO (VK Baden-Württemberg, Beschl. v. 13.7.2022 – 1 VK 23/22) 724
- LG Köln: Recht auf Vergessenwerden von Unwahrheiten in Suchmaschinenergebnissen (LG Köln, Beschl. v. 4.7.2022 – 28 O 168/22)..... 726
- BVerfG: Erfolgreiche Verfassungsbeschwerde von investigativen Journalisten gegen § 202d StGB und § 97 StPO (BVerfG, Beschl. v. 30.3.2022 – 1 BvR 2821/16, ECLI:DE: BVerfG:2022:rk20220330.1bvr282116 [Ls.]) ..... 726

### Internet und E-Commerce

#### Aufsätze

##### **Sven Braun – Sicherheitsupdates für digitale Produkte – Praktische Fragen der neuen Aktualisierungspflicht des § 327f BGB**

Sicherheitslücken digitaler Produkte stellen ein Einfallstor für Cyberangriffe dar. Die Pflicht zu Sicherheitsupdates des § 327f BGB soll diesem Risiko begegnen. Dieser Beitrag gibt praktische Hinweise und diskutiert den Umfang sowie den maßgeblichen Zeitraum für die Bereitstellung von Sicherheitsupdates, ob Zwangsaktualisierungen im Verbraucherinteresse zulässig sind, und schließt mit Haftungsfragen bei unterbliebenen Sicherheitsupdates ab. .... 727

# Jetzt Fortbildungspflicht für 2022 erfüllen



Fachanwalt bleiben leicht gemacht – mit den Zeitschriften von Otto Schmidt. Exklusiv und kostenlos für Abonnenten. Auch im Probe-Abo!

Jetzt per Video informieren:



Mehr erfahren unter [otto-schmidt.de/15FAO](https://otto-schmidt.de/15FAO)

## Inhalt

### Rechtsprechung

BGH: Täterschaftliche Urheberrechtsverletzung des Sharehostproviders – upload III	(BGH, Urt. v. 2.6.2022 – I ZR 135/18, ECLI:DE:BGH:2022:020622UIZR135.18.0 – upload III)	734
BGH: Werbung mit Ergebnis einer Verbraucherbefragung – Webshop Awards	(BGH, Urt. v. 12.5.2022 – I ZR 203/20, ECLI:DE:BGH:2022:120522UIZR203.20.0 – Webshop Awards)	738
BGH: Wettbewerbsverstoß durch automatische Anrufmaschinen – Inbox-Werbung II	(BGH, Urt. v. 13.1.2022 – I ZR 25/19, ECLI:DE:BGH:2022:130122UIZR25.19.0 – Inbox-Werbung II)	740
OLG Köln: AGB-Klausel zur Verfügbarkeit eines Kundenportals	(OLG Köln, Urt. v. 2.9.2022 – 6 U 71/22)	744

### Telekommunikation und Medien

#### Rechtsprechung

OLG Düsseldorf: Einhaltung des elektronischen Rechtsverkehrs bei beA-Karten-Diebstahl	(OLG Düsseldorf, Beschl. v. 23.3.2022 – 12 U 61/21)	746
OLG Düsseldorf: Keine Vorleistungspflicht des Kunden bzgl. SIM-Karte-Rückgabepflicht bei Beendigung des Telekommunikationsvertrages	(OLG Düsseldorf, Urt. v. 21.1.2021 – 20 U 47/19, ECLI:DE:OLGD:2021:0121.20U47.19.2000)	748

### Report und Technik

#### Aufsätze

<b>Andreas Sesing-Wagenpfeil – KI und Kunst – Zwei Thesen zur urheberrechtlichen Schutzfähigkeit computergenerierter Werke –</b> Zurechnung als bewegliches System, Bewältigung von Schutzrechtsungewissheit als Regulierungsaufgabe		
Der Beitrag diskutiert die urheberrechtliche Schutzfähigkeit und –würdigkeit von Werken, die unter Zuhilfenahme von „künstlich-intelligenten“ Systemen generiert werden und stellt Überlegungen zur Schaffung eines ergänzenden Leistungsschutzrechts an.		749

### CR Report

#### Daten und Sicherheit

EuGH: Wettbewerbsbehörden dürfen Datenschutzrecht prüfen ( <i>Markus Meyer</i> )	R124
EuGH: Schadensersatz nur bei nachgewiesenem Schaden ( <i>Mandy Hruby</i> )	R125

#### Internet und E-Commerce

BGH: Einrichtung von Netzsperrern als letztes Mittel ( <i>Jan Pfeiffer</i> )	R125
BGH: Keine Schmähkritik bei negativer eBay-Bewertung ( <i>Jan Pfeiffer</i> )	R126
OLG Frankfurt: Verzicht auf Urheberbenennung in AGBs ( <i>Jan Pfeiffer</i> )	R127
LG München: Streichung der Streichpreise ( <i>Jan Pfeiffer</i> )	R127

#### Tagungsberichte

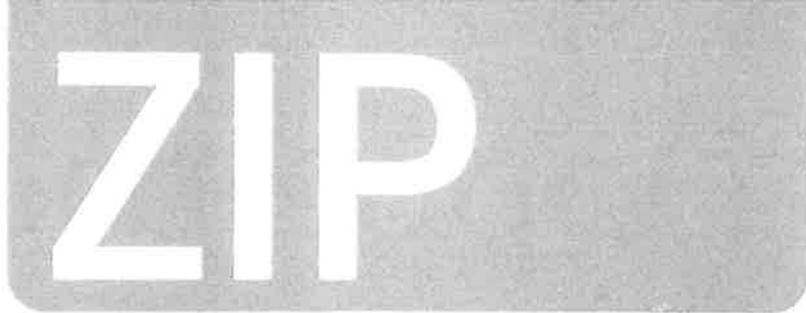
Tagungsbericht zu den Kölner Tagen IT-Recht am 17. und 18.3.2022 ( <i>Jason Tenta</i> )	R128
-----------------------------------------------------------------------------------------	------

#### DGRI-Informationen

EINLADUNG zur Mitgliederversammlung der Deutschen Gesellschaft für Recht und Informatik e.V. (DGRI)	R130
-----------------------------------------------------------------------------------------------------	------

### 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.**



# Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

D3-Z197



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

zip-online.de

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

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

<b>Aufsätze</b>	<p>➤ <b>Gerhard Pape</b> – Prozesskostenhilfe für Insolvenzverwalter – Die aktuelle Situation ..... 2409</p> <p><b>Thorsten Bieg / Gerrit Hölzle</b> – Anforderungen an die Fortbestehensprognose und an Sanierungskonzepte im Lichte der neueren BGH-Rechtsprechung – Herausforderungen für die Praxis ..... 2419</p>
<b>Rechtsprechung</b>	<p>➤ Zur Berechnung des Wertersatzes nach Widerruf eines verbundenen Kfz- und Darlehensvertrags (BGH, Urt. v. 25.10.2022 – XI ZR 44/22) ..... 2428</p> <p>EuGH-Vorlage zur Pflicht hinsichtlich Nachholung eines Verhandlungsverfahrens zur Beteiligung der Arbeitnehmer bei einer zunächst „arbeitnehmerlosen“ SE (BAG, Beschl. v. 17.5.2022 – 1 ABR 37/20 (A)) ..... 2437</p> <p>Objektive Verhinderung der bestimmungsgemäßen Verwendung einer Sache als Eigentumsverletzung (BGH, Urt. v. 27.9.2022 – VI ZR 336/21) ..... 2443</p> <p>SEPA-Lastschrift erst mit vorbehaltloser Einlösung durch Schuldnerbank insolvenzanfechtungsrechtlich vorgenommen (BGH, Urt. v. 13.10.2022 – IX ZR 70/21) ..... 2445</p> <p>Keine Änderung der insolvenzrechtlichen Rangfolge der Masseverbindlichkeiten durch Eintritt der Neumasseunzulänglichkeit (BAG, Urt. v. 25.8.2022 – 6 AZR 441/21) ..... 2447</p> <p>Erhebung der Einrede mangelnder Sicherheit für die Prozesskosten vor der ersten mündlichen Verhandlung (BGH, Beschl. v. 27.9.2022 – VI ZR 68/21) ..... 2463</p>





# Zeitschrift für Wirtschaftsrecht



## Herausgeber:

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

## Gründungsherausgeber:

RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

## Herausgeberbeirat:

Prof. Dr. Holger Altmeppen · Prof. Dr. Christian Armbrüster · Vors. Richter am BGH a.D. Prof. Dr. Alfred Bergmann  
Prof. Dr. Georg Bitter · Prof. Dr. Moritz Brinkmann · Prof. Dr. Ulrich Ehrlicke · Prof. Dr. Horst Eidenmüller ·  
Prof. Dr. Dr. h.c. Dr. h.c. Holger Fleischer · RA Dr. Burkard Göpfert · Vors. Richter am BGH a.D. Prof. Dr. Wulf Goette  
MinDir. Marie Luise Graf-Schlicker · Prof. Dr. Mathias Habersack · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfram Henckel ·  
Prof. Dr. Carsten Herresthal · Prof. Dr. Florian Jacoby · RA/StB Dr. Günter Kahlert · Vors. Richter am BGH a.D.  
Prof. Dr. Godehard Kayser · RA Dr. Bernd Klasmeyer · Prof. Dr. Lars Klöhn · Prof. Dr. Jens Koch · Prof. Dr.  
Christoph G. Paulus · Vors. Richter am BGH a.D. Dr. h.c. Volker Röhrich · Prof. Dr. Carsten Schäfer · Prof. Dr.  
Christoph Thole · Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Peter Ulmer · Prof. Dr. Dirk A. Verse · RA Prof. Dr. Friedrich Graf von  
Westphalen

## Inhalt

zip-online.de

### Aufsätze

#### **Gerhard Pape – Prozesskostenhilfe für Insolvenzverwalter – Die aktuelle Situation**

Die Voraussetzungen, unter denen Insolvenzverwalter als Parteien kraft Amtes nach § 116 Satz 1 Nr. 1 ZPO mit der Bewilligung von Prozesskostenhilfe für Rechtsstreitigkeiten der Insolvenzmasse rechnen können, sind einem permanenten Wandel unterworfen, der es schwer macht, die Erfolgsaussichten entsprechender Anträge zu prognostizieren. Ziel des nachfolgenden Beitrags ist es, Antragstellern eine verlässliche Grundlage zu geben, soweit es um die Frage der Leistungsfähigkeit der Insolvenzmasse und der Heranziehung der wirtschaftlich beteiligten Gläubiger zu Vor-schussleistungen geht. .... 2409

#### **Thorsten Bieg / Gerrit Hölzle – Anforderungen an die Fortbestehensprognose und an Sanierungskonzepte im Lichte der neueren BGH-Rechtsprechung – Herausforderungen für die Praxis –** Zugleich Besprechung der Urteile des BGH vom 13.7.2021 – II ZR 84/20 (Air Berlin) und BGH vom 3.3.2022 – IX ZR 78/20 (Q-Cells)

Der BGH hatte jüngst Gelegenheit, in zwei grundlegenden Entscheidungen über die Tauglichkeit von Sanierungskonzepten in sehr prominenten, letztlich aber gescheiterten Großsanierungen zu befinden. Das eine Urteil hat dabei einen haftungsrechtlichen, das andere einen anfechtungsrechtlichen Schwerpunkt. .... 2419



## Inhalt

**Rechtsprechung****Bank- und Kreditsicherungsrecht**

Zur Berechnung des Wertersatzes nach Widerruf eines verbundenen Kfz- und Darlehensvertrags

(BGH, Urt. v. 25.10.2022 – XI ZR 44/22) ..... 2428

**Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht**

Strafbare Untreue: Verletzung der Vermögensbetreuungspflicht durch den Vorstand einer Aktiengesellschaft

(BGH, Urt. v. 10.2.2022 – 3 StR 329/21) ..... 2435

**EuGH-Vorlage zur Pflicht hinsichtlich der Nachholung eines Verhandlungsverfahrens zur Beteiligung der Arbeitnehmer bei einer zunächst „arbeitnehmerlosen“ SE**

(BAG, Vorlagebeschl. v. 17.5.2022 – 1 ABR 37/20 (A)) ..... 2437

Keine gleichzeitige Gründung von KG und Unternehmergesellschaft

(OLG Celle, Beschl. v. 10.10.2022 – 9 W 81/22) ..... 2441

**Vertrags- und Haftungsrecht**

Objektive Verhinderung der bestimmungsgemäßen Verwendung einer Sache als Eigentumsverletzung

(BGH, Urt. v. 27.9.2022 – VI ZR 336/21) ..... 2443

**Insolvenz- und Sanierungsrecht**

SEPA-Lastschrift erst mit vorbehaltloser Einlösung durch Schuldnerbank insolvenzanfechtungsrechtlich vorgenommen

(BGH, Urt. v. 13.10.2022 – IX ZR 70/21) ..... 2445

Keine Änderung der insolvenzrechtlichen Rangfolge der Masseverbindlichkeiten durch Eintritt der Neumasseunzulänglichkeit

(BAG, Urt. v. 25.8.2022 – 6 AZR 441/21) ..... 2447

**Arbeits- und Sozialrecht**

Entsendung von nicht unternehmensangehörigem Betriebsratsmitglied in Gesamtbetriebsrat eines Trägerunternehmens durch Betriebsrat des Gemeinschaftsbetriebs

(BAG, Beschl. v. 1.6.2022 – 7 ABR 41/20) ..... 2453

**Verfahrens- und Vollstreckungsrecht**

Rechtsschutzbedürfnis für Vollstreckungsabwehrklage solange Gläubiger im Besitz des Vollstreckungstitels

(BGH, Urt. v. 29.9.2022 – I ZR 180/21) ..... 2460

**Erhebung der Einrede mangelnder Sicherheit für die Prozesskosten vor der ersten mündlichen Verhandlung**

(BGH, Beschl. v. 27.9.2022 – VI ZR 68/21) ..... 2463

**Lückenlose Argumentation.**

Diese zuverlässige und ausgewogene Kommentierung bietet Antworten auf die zahlreichen – teils lange umstrittenen, teils immer neuen – Fragen.

**Mit Share-Deal-Reform** und allen weiteren Änderungen des GrESTG.

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

## Inhalt

**ZIP Report****Aktuelle Rechtsprechung**

BGH zum Schadensersatz von Anton Schlecker e.K. i.L. wegen des Drogeriekartells.....	R4
BGH: Erforderlichkeit von Informationen über Herstellergarantie beim Online-Kauf.....	R4
LG München I: Keine Feststellung der Schadensersatzforderungen der Aktionäre von Wirecard zur Insolvenztabelle.....	R5
LG Frankfurt/M.: Klauseln über sog. Strafzinsen unwirksam.....	R5

**Gesetzgebung**

BMJ: RefE zum Ausbau von Videoverhandlungen an Zivilgerichten.....	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.

**Entscheiden Sie, wo Sie stehen.**

Die Neuauflage dieses Kommentars hilft Unternehmen, tragfähige Investitionsentscheidungen zu treffen. Er informiert umfassend zu den durch das Fondsstandortgesetz geänderten §§ 9 und 29 GewStG.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter [otto-schmidt.de](http://otto-schmidt.de)

22 | 2022

67. Jahrgang  
20. November 2022  
S. 793–832  
PVSt 1062

# AG

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN  
VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

und in Z **D3-7209**

## Die Aktiengesellschaft

Herausgegeben von Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann und Prof. Dr. Mathias Habersack

[die-aktiengesellschaft.de](http://die-aktiengesellschaft.de)

in Verbindung mit VorsRiBGH a.D. Prof. Dr. Ingo Drescher · Prof. Dr. Volker Emmerich ·  
PräsBVerfG Prof. Dr. Stephan Harbarth · Prof. Dr. Jens Koch · Prof. Dr. Dr. h.c.  
Uwe H. Schneider · RA Prof. Dr. Jochen Vetter · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Zöllner

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

<b>Aufsätze &gt;</b>	<b>Jochem Reichert</b> – Einführung zum 12. Wolfgang Schilling-Gedächtnissymposium .....	793
	<b>Volker Butzke</b> – Die Zukunft der virtuellen Hauptversammlung post Covid – Regierungsentwurf und Gesetz zur Einführung virtueller Hauptversammlungen von Aktiengesellschaften u.a. ....	795
	<b>Christian Gehling</b> – Recht der Hauptversammlung – Reformbedarf erledigt? .....	800
	<b>Georg Franzmann / Stefan Rothweiler</b> – Das Auskunfts- und Rede-recht nach dem Gesetz zur dauerhaften Einführung virtueller Haupt-versammlungen von Aktiengesellschaften – Der große Wurf oder an den Bedürfnissen der Praxis vorbei? .....	809
<b>Rechtsprechung &gt;</b>	<b>Vorstandshaftung:</b> Ermessensspielräume und Informationspflichten der Vorstandsmitglieder (BGH, Urt. v. 10.2.2022 – 3 StR 329/21) .....	821
	<b>Kapitalerhöhung:</b> Bestellung eines Prüfers nach § 183a AktG (KG, Beschl. v. 5.5.2022 – 22 W 6/22) .....	822
	<b>Kapitalmarktinformationshaftung:</b> Aussetzung eines Rechtsstreits wegen eines Musterverfahrens; Haftung der Wirtschaftsprüfer (OLG München, Beschl. v. 6.5.2022 – 8 U 5530/21) .....	824
	<b>Anlegerschutz:</b> Aussetzung des Kapitalanleger-Musterverfahrens, Haftung des Wirtschaftsprüfers für unrichtigen Bestätigungsvermerk (OLG München, Beschl. v. 20.5.2022 – 13 U 9056/21) .....	829
<b>Rechts-Report</b>	<b>Eberhard Scheffler</b> – Inhaltliche Prüfung der nichtfinanziellen (Konzern-)Erklärung .....	R321

**ottoschmidt**

Börsenpflichtblatt  
der Frankfurter  
Wertpapierbörse



86209402222



# Die Aktiengesellschaft

Zeitschrift für deutsches, europäisches und internationales Aktien-, Unternehmens- und Kapitalmarktrecht

## Herausgeber:

Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann, LL.M., Universität Tübingen, E-Mail: [assmann@jura.uni-tuebingen.de](mailto:assmann@jura.uni-tuebingen.de)  
 Prof. Dr. Mathias Habersack, Universität München, E-Mail: [mathias.habersack@jura.uni-muenchen.de](mailto:mathias.habersack@jura.uni-muenchen.de)

**in Verbindung mit** VorsRiBGH a.D. Prof. Dr. Ingo Drescher, Karlsruhe · Prof. Dr. Volker Emmerich, Bayreuth · PräSVerfG Prof. Dr. Stephan Harbarth, LL.M., Karlsruhe · Prof. Dr. Jens Koch, Bonn · Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider, Mainz/Frankfurt a.M. · RA Prof. Dr. Jochen Vetter, München · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Zöllner, Tübingen

## Ständige Mitarbeiter AG-Report:

RA Prof. Dr. Michael Arnold, Stuttgart · Prof. Dr. Walter Bayer, Jena · Dipl.-Verw. Wiss. Marianne Gajo, Spaichingen · RA Dr. Thorsten Kuthe, Köln · Dr. Thomas Ledermann, Hamburg · Dr. Franz-Josef Leven, Frankfurt a.M. · Dr. Stefan Mai, Frankfurt a.M. · RA Dr. Stefan Mutter, Düsseldorf · Dr. Sandra Reich, Gräfelfing · Markus Rieger, Wolfratshausen · WP Prof. Dr. Eberhard Scheffler, Hamburg · Dipl.-Vw. Christoph Schlienkamp, Düsseldorf · Andreas Schmidt, München · Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider, Mainz/Frankfurt a.M. · RAin Daniela Weber-Rey, LL.M., Frankfurt a.M. · RA Dr. Jochen Weck, München · RAin Madeleine Zipperle, Köln

## Steuer-Journal:

Streck Mack Schwedhelm, Rechtsanwälte/Fachanwälte für Steuerrecht, Köln/Berlin/München

## Inhalt

[die-aktiengesellschaft.de](http://die-aktiengesellschaft.de)

### Aufsätze

- RA Prof. Dr. Jochem Reichert – Einführung zum 12. Wolfgang Schilling-Gedächtnissymposium** ..... 793
- RA Volker Butzke – Die Zukunft der virtuellen Hauptversammlung post Covid – Regierungsentwurf und Gesetz zur Einführung virtueller Hauptversammlungen von Aktiengesellschaften u.a.**
- Virtuelle Hauptversammlungen sind in der Pandemie zur Normalität geworden. Der Gesetzgeber hat die Notfallgesetzgebung in ein auf Dauer angelegtes Alternativmodell zur klassischen Präsenzversammlung überführt. Der Beitrag zeichnet die Entwicklung nach und skizziert die im Aktiengesetz etablierten Strukturen. .... 795
- RA Christian Gehling – Recht der Hauptversammlung – Reformbedarf erledigt?**
- Das Gesetz zur Einführung virtueller Hauptversammlungen von Aktiengesellschaften erweitert die technischen Möglichkeiten zur HV-Durchführung, behält aber im Übrigen das Regelungskonzept des AktG 1965 bei. Im Hinblick auf die veränderte Funktion der Hauptversammlung börsennotierter Gesellschaften diskutiert der Beitrag eine Reform der individuellen Aktionärsrechte, wobei das Rede- und Auskunftsrecht im Mittelpunkt stehen. .... 800
- RA Dr. Georg Franzmann / RA Dr. Stefan Rothweiler, Mag. iur. – Das Auskunfts- und Rederecht nach dem Gesetz zur dauerhaften Einführung virtueller Hauptversammlungen von Aktiengesellschaften – Der große Wurf oder an den Bedürfnissen der Praxis vorbei?**
- Das Format der virtuellen HV unter Geltung des COVMG wurde wegen Beschränkung des Auskunfts- und Rederechts der Aktionäre kritisiert. Mit Gesetz zur Einführung virtueller HV will der Gesetzgeber die Rechtslage insoweit nachbessern. Der Beitrag untersucht, ob die Neuregelungen zum Auskunfts- und Rederecht geeignet sind, die virtuelle HV als eine echte Alternative zur Präsenz-HV zu etablieren oder aber an den Bedürfnissen der Praxis vorbeigehen. .... 809



Inhalt

**Rechtsprechung**

**Vorstandshaftung:** Ermessensspielräume und Informationspflichten der Vorstandsmitglieder

(BGH, Urt. v. 10.2.2022 – 3 StR 829/21) ..... 821

**Kapitalerhöhung:** Bestellung eines Prüfers nach § 183a AktG

(KG, Beschl. v. 5.5.2022 – 22 W 6/22) ..... 822

**Kapitalmarktinformationshaftung:** Aussetzung eines Rechtsstreits wegen eines Musterverfahrens; Haftung der Wirtschaftsprüfer

(OLG München, Beschl. v. 6.5.2022 – 8 U 5530/21) ..... 824

**Anlegerschutz:** Aussetzung des Kapitalanleger-Musterverfahrens, Haftung des Wirtschaftsprüfers für unrichtigen Bestätigungsvermerk

(OLG München, Beschl. v. 20.5.2022 – 13 U 9056/21) ..... 829



**AG Report**

**Rechts-Report | Environmental Social Governance (ESG)**

RTS zur Offenlegungs-VO: Vorschlag der ESAs zu Kernenergie und fossilem Gas (*Sandra Reich*) ..... R321

**Rechts-Report | Neues zur Rechnungslegung**

Inhaltliche Prüfung der nichtfinanziellen (Konzern-)Erklärung (*Eberhard Scheffler*) ..... R321

**Kapitalmarkt-Report | Börse**

- Erste digitale Wertpapieremissionen in Deutschland (*Marianne Gajo*) ..... R323
- Neues BaFin-Informationsangebot für Fintechs (*Marianne Gajo*) ..... R323
- ESMA veröffentlicht 5-Jahres-Strategie (*Marianne Gajo*) ..... R324
- Paneuropäischer Spotmarkt für Herkunftsnachweise gestartet (*Marianne Gajo*) ..... R324
- Dubai Clear von ESMA anerkannt (*Marianne Gajo*) ..... R324
- Schweizer Börse startet institutionellen Krypto-Verwahrdienst (*Marianne Gajo*) ..... R324
- Börsen New York und Tokio kündigen neue Zusammenarbeit an (*Marianne Gajo*) ..... R325
- Nasdaq gründet neuen Geschäftsbereich für digitale Vermögenswerte (*Marianne Gajo*) ..... R325
- Thailändische Börse startet ESG-Datenplattform (*Marianne Gajo*) ..... R325
- Börsen Abu Dhabi und Bahrain starten Börsen-Hub (*Marianne Gajo*) ..... R325
- Börse Shenzhen veröffentlicht 12 neue Indizes (*Marianne Gajo*) ..... R326

**Branchen- und Unternehmens-Report | Branchen-Nachrichten**

- Beliebtheit von Podcasts nimmt zu (*Marion Müller*) ..... R326
- Wirtschaftliche Entwicklung des Gebäudereiniger-Handwerks (*Marion Müller*) ..... R326
- Baugenehmigungen sanken im August um 9,4 % (*Marion Müller*) ..... R327

**Branchen- und Unternehmens-Report | Jahresabschlüsse**

- SAF Holland SE – Konzernabschluss zum 31.12.2021 (*Christoph Schlienkamp*) ..... R327
- ProSieben Sat.1 Media SE – Konzernabschluss zum 31.12.2021 (*Christoph Schlienkamp*) ..... R329



## Neuaufgabe: Auf höchstem Niveau

„Was sagt eigentlich der *Scholz* dazu?“

Für GmbH-Rechts-Profis ist dieser Großkommentar eine Institution. Inhalte meinungsführender Koryphäen des Gesellschaftsrechts.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter [otto-schmidt.de](http://otto-schmidt.de)

Inhalt

Bibliothek

Zeitschriftenspiegel (Rafael Harnos)

R330

**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.**



## Professionell geregelt.

Schnelle und belastbare Lösungen – dafür steht das beliebte Formularbuch Gesellschaftsrecht von *Fuhrmann/Wälzholz*. Über 500 praxiserprobte Muster decken komplette Beratungssachverhalte zu allen gängigen Gesellschaftsformen ab.

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

# wohnrechtliche blätter:

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z175

## wohnrechtliche blätter:wobl

Heft 11 November 2022  
(35. Jahrgang)

S. 367-414

### Aufsätze

Univ.-Ass. Mag. Anton Dirlinger

#### § 1105 ABGB hat Bestand:

Besprechung von VfGH G 279/2021

367

Univ.-Prof. Dr. Andreas Vonkilch

Überlegungen zu zwei ausgewählten Rechtsfragen  
anlässlich von VfGH 30.06.2022, G 279/2021

374

### Rechtsprechung

Nr. 61-74

#### • MRG

61. Duldungspflicht des Mieters bei  
Verkleinerung der Wohnung wegen Lifteinbaus  
(OGH 27. 7. 2021, 5 Ob 57/21z)

379

62. Obliegenheit des neuen Vermieters zur  
unaufgeforderten Bekanntgabe einer Bank-  
verbindung (OGH 7. 9. 2021, 1 Ob 124/21y)

382

63. Zur Vereinbarung einer automatischen  
Verlängerung für den Fall, dass der Vermieter  
nicht rechtzeitig erklärt, das Mietverhältnis  
beenden zu wollen (OGH 24. 3. 2021, 9 Ob 11/21i)

384

64. Kündigung nach nur teilweiser Einmahlung des  
Mietzinsrückstandes (OGH 27. 5. 2021, 4 Ob 75/21i)

386

65. Kündigung des Mietvertrages wegen  
strafbarer Handlung: Spendensammlerin zählt  
nicht zum geschützten Personenkreis  
(OGH 18. 5. 2021, 1 Ob 92/21t)

387

66. Zur Konkurrenz mehrerer Aufhebungserklärungen  
(OGH 20. 5. 2021, 3 Ob 64/21i)

388

#### • WEG

67. Zur Genehmigungspflicht von Änderungen,  
die bereits vor Wohnungseigentumsbegründung  
von der Baubehörde bewilligt wurden  
(OGH 20. 4. 2021, 5 Ob 64/21d)

388

68. Anmerkung der f  
eigentum. Löschung v  
Zwischeneintragung  
(OGH 10. 2. 2022, 5 Ob 123/21f –  
RA Manuel C. Traxler, LL.M. LL.B. BSc /  
RA MMag. Stefan C. Bart)

390

#### • ABGB

69. Dingliches Wohnungsrecht kann nur bei  
schwerwiegendem Grund aufgelöst werden  
(OGH 20. 1. 2021, 3 Ob 173/20t)

393

70. § 1105 ABGB ist verfassungskonform  
(VfGH 30. 6. 2022, G 279/2021)

394

71. Kein Verwendungsanspruch des  
Scheinzessionars bei Doppelzession  
(OGH 21. 12. 2020, 1 Ob 141/20x –  
Sen. Scientist Mag. Nina Schober)

397

#### • BTVG

72. Ende der Sicherstellungspflicht beim  
Bauträgervertrag (OGH 3. 8. 2021, 8 Ob 79/21g –  
ao. Univ.-Prof. Dr. Raimund Pittl)

404

73. Zur Verjährung des Anspruchs auf  
Strafzinsen nach § 14 Abs 1 BTVG  
(OGH 11. 3. 2021, 5 Ob 7/21x)

407

#### • Abgabenrecht

74. Veräußerung von Mietobjekten vor Beginn der  
Vermietung (VwGH 27. 8. 2020, Ra 2019/13/0036 –  
Dr. Christian Lenneis)

410

Impressum 414

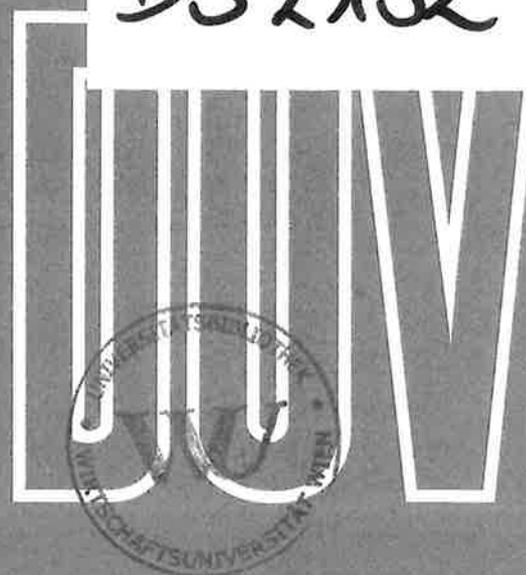
Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier-TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

D3-Z132

# Die Öffentliche Verwaltung

Zeitschrift für öffentliches Recht  
und Verwaltungswissenschaft



75. Jahrgang Dezember 2022  
Heft 23 Seiten 969–1008

Thematischer Schwerpunkt:

**Folgen des Ukraine-Kriegs**

**Jens Brauneck**, Verteidigung der Europäischen Werte durch Flexibilisierung der EU-Beitrittskriterien für die Ukraine?

**Christian Richter**, Die demokratische Antwort des Staatsbürgers auf den Angriffskrieg – Über die gebotene Wiedereinsetzung der allgemeinen Wehrpflicht

**Alexander Wentker**, Kriegspartei? Sicherheitspolitischer Diskurs und Völkerrecht im Ukraine-Krieg

**Anna Michel/Thorben Stych**, Radikalisierungsprävention und Extremismusabwehr (Bericht)

**Buchbesprechungen**

**Rechtsprechung in Leitsätzen**

www.doev.de

**Kohlhammer**

**23**

# Inhaltsverzeichnis

## Abhandlungen

- Jens Brauneck*, Neuss, Verteidigung der Europäischen Werte durch Flexibilisierung der EU-Beitrittskriterien für die Ukraine? ..... 969
- Christian Richter*, Hamburg, Die demokratische Antwort des Staatsbürgers auf den Angriffskrieg – Über die gebotene Wiedereinsetzung der allgemeinen Wehrpflicht ..... 979
- Alexander Wentker*, Berlin/Heidelberg, Kriegspartei? Sicherheitspolitischer Diskurs und Völkerrecht im Ukraine-Krieg ..... 988

---

## Bericht

- Anna Michel/Thorben Stych*, Mainz, Radikalisierungsprävention und Extremismusabwehr – Tagungsbericht zum 4. Symposium zum Recht der Nachrichtendienste ..... 996

---

## Buchbesprechungen

- Lars Brocker/Michael Droege/Siegfried Jutzi* (Hrsg.), Verfassung für Rheinland-Pfalz – Handkommentar, 2. Auflage (*Dieter Kugelmann*) ..... 999
- Klaus Ferdinand Gärditz/Karoline Maria Linzbach*, Gesundheitswissen aus Behördenhand (*Michael Fuchs*) ..... 1000

---

## Leitsätze

### Gerichte der Europäischen Union

691. *EuGH*, Urteil vom 7.9.2022 – C-391/20 – *Boriss Cilevičs* u. a. – Nationale Regelung, die Hochschulen zur Pflege und Entwicklung der nationalen Amtssprache verpflichtet ..... 1001
692. *EuGH*, Urteil vom 7.9.2022 – C-624/20 – *E. K.* – Aufenthalt auf der Grundlage des abgeleiteten Rechts aus Art. 20 AEUV ..... 1001
693. *EuGH*, Urteil vom 8.9.2022 – C-614/20 – *AS Lux Express Estonia* – Pflicht zur unentgeltlichen Beförderung bestimmter Personengruppen; Ausgleichsleistungen ..... 1001
694. *EuGH*, Urteil vom 15.9.2022 – C-22/21 – *SRS* u. a. – Aufenthaltsrecht eines drittstaatsangehörigen Cousins, der mit einem Unionsbürger zusammenwohnt ..... 1002
695. *EuGH*, Urteil vom 22.9.2022 – C-475/20 u. a. – *Admiral Gaming Network Srl* u. a. – Konzessionen für die Annahme von Wetteinsätzen; Kürzung der den Konzessionären zustehenden Vergütungen durch nationale Vorschriften ..... 1002
696. *EuGH*, Urteil vom 22.9.2022 – C-245/21 u. a. – *MA* u. a. – Aussetzung von Dublin-Überstellungen wegen der Covid 19-Pandemie; Auswirkungen auf die Überstellungsfrist ..... 1002
697. *EuGH*, Urteil vom 22.9.2022 – C-497/21 – *SI* u. a. – Folgeantrag nach erfolglosem Erstverfahren in Dänemark ..... 1002

### Verfassungsgerichte

698. *BayVerfGH*, Entscheidung vom 5.7.2022 – Vf. 57-III-19 – Verfassungsmäßigkeit des bayerischen Landtagswahlrechts ..... 1002

### Verwaltungsgerichtsbarkeit

#### Abgabenrecht

699. *BVerwG*, Beschluss vom 14.7.2022 – 6 B 13.22 – Befreiung von der Rundfunkbeitragspflicht ..... 1003
700. *BVerwG*, Beschluss vom 18.7.2022 – 3 B 37.21 – Fleischbeschaugebühren; Gebührenfestsetzung für gleichzeitig durchgeführte amtliche Kontrollen ..... 1003
701. *NdsOVG*, Beschluss vom 31.8.2022 – 9 LA 234/21 – Erhebung eines Erschließungsbeitrags; Stichstraße als selbstständige Erschließungsanlage ..... 1003

## Öffentliches Dienstrecht

702. *BVerwG*, Beschluss vom 29.4.2022 – 5 P 10.20 – Schutz von vorübergehend in den Personalrat eintretenden Ersatzmitgliedern bei Versetzungen, Umsetzungen, Abordnungen und Zuweisungen ..... 1003
703. *BVerwG*, Beschluss vom 20.6.2022 – 2 B 45.21 – Beurteilung eines an einen Obersten Gerichtshof des Bundes abgeordneten Richters eines Landes ..... 1003
704. *BVerwG*, Beschluss vom 4.7.2022 – 2 B 5.22 – Rückforderung von Anwärterbezügen bei vorzeitigem Ausscheiden aus dem Beamtenverhältnis auf Widerruf ..... 1004

## Polizei- und Ordnungsrecht

705. *VGH BW*, Urteil vom 25.8.2022 – 1 S 3575/21 – Versammlung vor einer Schwangerschaftskonfliktberatungsstelle ..... 1004

## Wirtschafts- und Gewerberecht; Berufsrecht

706. *NdsOVG*, Urteil vom 28.6.2022 – 7 KS 63/21 – Planfeststellung zum Neubau einer Erdgastransportleitung ..... 1004
707. *OVG NRW*, Beschluss vom 30.6.2022 – 4 B 1864/21 – Duldung einer Wettvermittlungsstelle ..... 1005
708. *VGH BW*, Beschluss vom 11.8.2022 – 6 S 790/22 – Befristung einer Spielhallenerlaubnis ..... 1005

## Datenschutz-, Informations- und Medienrecht

709. *BVerwG*, Urteil vom 5.5.2022 – 10 C 1.21 – Informationszugang zu Sitzungsprotokollen eines Beirats bei einem Bundesministerium ..... 1005

## Bau- und Planungsrecht

710. *BVerwG*, NK-Urteil vom 10.5.2022 – 4 CN 2.20 – Anwendung der 18. BImSchV bei der Überplanung einer Gemengelage ..... 1005
711. *OVG NRW*, NK-Urteil vom 29.3.2022 – 2 D 351/21.NE – Rechtsschutzbedürfnis für eine Normenkontrolle gegen eine Veränderungssperre ..... 1006
712. *OVG NRW*, Urteil vom 10.5.2022 – 2 A 2108/20 – Erteilung eines Bauvorbescheids zur Art der baulichen Nutzung für einen großflächigen Lebensmitteldiscounter; Fremdkörperfestsetzung ..... 1006
713. *BayVGH*, NK-Urteil vom 24.5.2022 – 15 N 21.2545 – Normenkontrolle; Bekanntmachung; umweltbezogene Stellungnahmen; Veröffentlichung im Internet ..... 1006
714. *BayVGH*, NK-Urteil vom 10.6.2022 – 15 N 21.3287 – Festsetzung „Fläche für die Landwirtschaft“ ..... 1006
715. *VGH BW*, NK-Urteil vom 5.7.2022 – 5 S 2926/20 – Ortsübliche Bekanntmachung eines Bebauungsplans ..... 1007
716. *VGH BW*, Urteil vom 20.7.2022 – 3 S 3915/21 – Recht zur Ausübung eines gemeindlichen Vorkaufsrechts ..... 1007
717. *BayVGH*, NK-Urteil vom 3.8.2022 – 15 N 21.1291 – Bebauungsplan; Ermittlungs- und Bewertungsdefizit; Verkehrsprognose; Nichtberücksichtigung möglicher Verkehrszusatzbelastungen ..... 1007
718. *NdsOVG*, Beschluss vom 10.8.2022 – 1 LA 111/20 – Anforderungen an die Begründung von örtlichen Bauvorschriften im Neubaugebiet ..... 1007

## Naturschutz- und Umweltrecht

719. *OVG NRW*, Urteil vom 13.7.2022 – 8 D 241/21.AK – Auflage zum Landschafts- und Artenschutz ..... 1007
720. *VGH BW*, Beschluss vom 16.8.2022 – 10 S 2829/21 – Bodenschutzrechtliche Sanierungsanordnung; Störerauswahl; Anhörungserfordernis ..... 1007

## Wasserrecht

721. *VGH BW*, Beschluss vom 10.8.2022 – 3 S 138/22 – Anordnung der sofortigen Vollziehung einer wasserrechtlichen Ausnahmegenehmigung ..... 1007

## Straßen-, Wege- und Verkehrsrecht

722. *NdsOVG*, Urteil vom 12.7.2022 – 7 KS 104/20 – Planfeststellung; barrierefreier Ausbau von Haltestellen ..... 1008

## Sonstiges Verwaltungsrecht

723. *OVG Rheinl.-Pf.*, Urteil vom 30.6.2022 – 7 A 10018/21.OVG – Geltendmachung von Kosten für einen Feuerwehreinsatz im Rahmen einer Notfallrettung durch den Rettungsdienst ..... 1008

## Gerichtsverfahrensrecht

724. *BVerwG*, Beschluss vom 22.6.2022 – 2 C 12.21 – Zulassung der Sprungrevision; Anforderungen an die Belehrung ..... 1008
725. *BayVGH*, Beschluss vom 1.7.2022 – 15 ZB 22.286 – Verspätete elektronische Einreichung der Antragsbegründung; vorübergehende Unmöglichkeit der elektronischen Übermittlung aus technischen Gründen ..... 1008

## • ZInsO-Aufsätze

### **Die Berücksichtigung von Gegenleistungen im Regime der insolvenzrechtlichen Zahlungsverbote (S. 2553)**

von Professor Dr. Hans-Friedrich Müller, LL. M., Trier

### **Insolvenzbeschlagnahme der „Inflationsausgleichsprämie“ (Inflationsausgleichs-Sonderzahlung) (S. 2558)**

von Dipl.-Rechtspflegerin Sylvia Wipperfürth, LL.M. (com.), SIW Sachverständigen-Institut für Insolvenz- und Wirtschaftsrecht, Alsdorf/Aachen

### **EPP die Zweite: Insolvenzbeschlagnahme der Energiepreispauschale für Rentner/innen sowie für Versorgungs-empfänger/innen des Bundes (S. 2562)**

von Dipl.-Rechtspflegerin Sylvia Wipperfürth, LL.M. (com.), SIW Sachverständigen-Institut für Insolvenz- und Wirtschaftsrecht, Alsdorf/Aachen

### **Der gerichtliche Prüfungstermin im Fokus (S. 2563)**

Von Diplom-Rechtspflegerin (FH) Eva Maier, Amtsgericht München

## • Strafrechtliche Vermögensabschöpfung

### **Überblick über aktuelle Entscheidungen der Strafsenate des BGH zum Einziehungsrecht im Oktober 2022 (S. 2568)**

von Rechtsanwalt/Fachanwalt für Strafrecht Markus Meißner, München/Karlsruhe

## • ZInsO-Rechtsprechungsreport

### **Untreue eines im Insolvenzverfahren mandatierten Rechtsanwalts (S. 2574)**

BGH, Beschl. v. 22.9.2022 – 1 StR 171/22

### **Voraussetzung einer ordnungsgemäßen Zustellung einer Prüfungsanordnung des Finanzamtes an den Insolvenzverwalter (S. 2582)**

FG München, Urt. v. 4.10.2022 – 12 K 465/22

### **Vorsatzanfechtung bei nur drohender Zahlungsunfähigkeit; Rückzahlung von Darlehen an die frühere Ehefrau des Schuldners (S. 2584)**

OLG Zweibrücken, Urt. v. 2.11.2022 – 7 U 78/21

### **Pfändbarkeit der Energiepreispauschale (S. 2598)**

AG Wolfratshausen, Beschl. v. 20.10.2022 – IK 130/21

### **Angemessener Stundensatz in einer überschaubaren Restrukturierungssache; Einsatz qualifizierter Mitarbeiter (S. 2599)**

AG Hamburg, Beschl. v. 1.11.2022 – 61c RES 1/21

RA Dr. Christian Brünkmans  
RA Dr. Jan de Weerth  
Prof. Dr. Diederich Eckardt  
Prof. Dr. Ulrich Foerste  
RA Dr. Michael C. Frege  
RiAG Frank Frind  
RiBGH a.D. Prof. Dr. Markus Gehrlein  
Prof. Dr. Hugo Grote  
RA Dr. Andreas Henkel  
WP/StB Michael Hermanns  
Prof. Dr. Heribert Hirte  
RA Martin Horstkotte  
Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber  
RA Peter J. Hützen  
RiAG Dr. Peter Laroche  
Prof. Dr. Wolfgang Marotzke  
RA Prof. Dr. Torsten Martini  
Prof. Dr. Sebastian Mock  
RA Dr. Patrick Mückl  
Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser  
RA Dr. Manfred Obermüller  
Vors. RiOLG a.D. Dr. Dietmar Onusseit  
RA Prof. Dr. Klaus Pannen  
RiBGH a.D. Prof. Dr. Gerhard Pape  
RA Stephan Ries  
RiBGH Christian Röhl  
Prof. Dr. Thomas Rönnau  
Vors. RiOLG Katrin van Rossum  
Prof. Dr. Jessica Schmidt  
RiBGH Dr. Volker Schultz  
RA Ralph Veil  
RiBGH a.D. Gerhard Vill  
RiBGH Alexander Weinland  
OStA a.D. Raimund Weyand  
**Schriftleiter:**  
RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer



## Inhaltsverzeichnis

### ZInsO-Aktuell

#### ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 49/2022



### ZInsO-Aufsätze

<b>Die Berücksichtigung von Gegenleistungen im Regime der insolvenzrechtlichen Zahlungsverbote</b> .....	2553
von Professor Dr. Hans-Friedrich Müller, LL. M., Trier	
<b>Insolvenzbeschlagnahme der „Inflationsausgleichsprämie“ (Inflationsausgleichs-Sonderzahlung)</b> .....	2558
von Dipl.-Rechtspflegerin Sylvia Wipperfürth, LL.M. (com.), SIIW Sachverständigeninstitut für Insolvenz- und Wirtschaftsrecht, Alsdorf/Aachen	
<b>EPP die Zweite: Insolvenzbeschlagnahme der Energiepreispauschale für Rentner/innen sowie für Versorgungsempfänger/innen des Bundes</b> .....	2562
von Dipl.-Rechtspflegerin Sylvia Wipperfürth, LL.M. (com.), SIIW Sachverständigeninstitut für Insolvenz- und Wirtschaftsrecht, Alsdorf/Aachen	
<b>Der gerichtliche Prüfungstermin im Fokus</b> .....	2563
Von Diplom-Rechtspflegerin (FH) Eva Maier, Amtsgericht München	

### Strafrechtliche Vermögensabschöpfung

<b>Überblick über aktuelle Entscheidungen der Strafsenate des BGH zum Einziehungsrecht im Oktober 2022</b> ....	2568
von Rechtsanwalt/Fachanwalt für Strafrecht Markus Meißner, München/Karlsruhe	

### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

<b>In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts.</b> .....	2572
----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	------

### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### • Insolvenz- und Sanierungsrecht

<b>Untreue eines im Insolvenzverfahren mandatierten Rechtsanwalts</b> .....	2574
BGH, Beschl. v. 22.9.2022 – 1 StR 171/22	
<b>Anforderungen an ein elektronisches Dokument</b> .....	2579
BGH, Beschl. v. 20.9.2022 – IX ZR 118/22	
<b>Verhältnis Bankrott – Gläubigerbegünstigung</b> .....	2580
BGH, Beschl. v. 22.6.2022 – 2 StR 353/21	
<b>Voraussetzung einer ordnungsgemäßen Zustellung einer Prüfungsanordnung des Finanzamtes an den Insolvenzverwalter</b> .....	2582
FG München, Urt. v. 4.10.2022 – 12 K 465/22	
<b>Vorsatzanfechtung bei nur drohender Zahlungsunfähigkeit; Rückzahlung von Darlehen an die frühere Ehefrau des Schuldners</b> .....	2584
OLG Zweibrücken, Urt. v. 2.11.2022 – 7 U 78/21	
<b>Keine Abschöpfung des Werts der Ersparnis an Aufwendungen nach Transfer auf einen Dritten bei diesem</b> .....	2594
BGH, Beschl. v. 22.8.2022 – 1 StR 187/22 m. Anm. Bittmann	
<b>• Verbraucherinsolvenzrecht</b>	
<b>Verbraucherinsolvenzverfahren: Mutwillig beabsichtigte Klageverfolgung durch Insolvenzverwalter</b> .....	2595
FG Hessen, Beschl. v. 24.1.2022 – 2 K 278/18	

<b>Pfändbarkeit der Energiepreispauschale</b> .....	2598
AG Wolfratshausen, Beschl. v. 20.10.2022 – IK 130/21	
• <b>Kosten- und Vergütungsrecht</b>	
<b>Angemessener Stundensatz in einer überschaubaren Restrukturierungssache; Einsatz qualifizierter Mitarbeiter</b> .....	2599
AG Hamburg, Beschl. v. 1.11.2022 – 61c RES 1/21	
• <b>Verfahrensrecht</b>	
<b>Prozessrecht: Bestimmung der (örtlichen) Zuständigkeit bei Verlegung des Geschäftssitzes und Gerichtsstandsvereinbarung mit Geltung gegenüber Insolvenzverwalter</b> .....	2601
BayOblG, Beschl. v. 17.10.2022 – 101 AR 80/22	

## Impressum

### Herausgeber:

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

### Schriftleitung:

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

### Gründungsherausgeber:

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

### Urheber- und Verlagsrechte:

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

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

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

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

**Erscheinungsweise:** wöchentlich

**Anzeigenverkauf:** Gabriele Wieneber

Telefon: 02233/3760-7608

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

**Anzeigendisposition:** Karin Odening

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

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

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

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

Manuskripte und Urteilsentwürfen erbeten an den Schriftleiter

**Schriftleiter ZInsO FOKUS Sanierung:** Rechtsanwalt,

Steuerberater, Wirtschaftsprüfer Andreas Ziegenhagen

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

**Redaktion:** Lisa Sophie Reinhardt, Rechtsanwältin, Acquisition Editor

Wolters-Kluwer-Str. 1, 50354 Hürth

Telefon: (0 22 33) 37 60-72 36

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

### Einsendung von Entscheidungen

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

### Bezugspreis zzgl. Versandkosten

Jahresabonnement: € 779,00

Preis für das Einzelheft: € 31,00

### Kündigungsfrist:

6 Wochen zum Ende des Bezugsjahres

**Druckerei:** rewi Druckhaus, Reiner Winters GmbH, Wissen

ISSN 2568-6380

## • ZInsO-Aufsätze

### **Die Insolvenzantragspflicht und das Zahlungsverbot: österreichische Erblasten?** (S. 2605)

von Univ.-Professor Dr. Sebastian Mock, LL.M.(NYU), Wien

### **Insolvenz und Vollstreckung** (S. 2614)

von Dipl.-Rpfl. (FH) Stefan Lissner, Konstanz

### **Der problematische Umgang mit Waffen im Insolvenz- und Nachlassverfahren** (S. 2621)

von Thomas Uppenbrink, Hagen/Westfalen

## • ZInsO-Dokumentation

### **ZIS-Abendsymposium „Vergütung in der Insolvenzverwaltung“** (S. 2626)

## • ZInsO-Rechtsprechungsreport

### **Eintragung eines aufgehobenen (Verbraucher)Insolvenzverfahrens in SCHUFA-Datenbanken über Lösungsfrist für Bekanntmachungsportal hinaus** (S. 2629)

OLG Stuttgart, Urt. v. 10.8.2022 – 9 U 24/22

### **Anforderungen an einen ordnungsgemäßen Insolvenzantrag; ladungsfähige Anschrift** (S. 2636)

LG Düsseldorf, Beschl. v. 7.2.2022 – 25 T 2/22

### **Vorsteuerberichtigungsanspruch nach Eröffnung Insolvenzverfahren: Mindestanforderungen an sonstigen Bezug zur Insolvenzmasse zwecks Begründung von Masseverbindlichkeit** (S. 2637)

FG Niedersachsen, Urt. v. 19.8.2021 – 11 K 133/20

### **4-Jahres-Zeitraum ausschöpfende Vorsatzanfechtung** (S. 2642)

LG Heilbronn, Urt. v. 6.7.2022 – Hi 10 O 68/21 (n. rkr.)

### **Recht auf richtlinienkonformen Vorsteuerabzug** (S. 2647)

EuGH, Urt. v. 13.10.2022 – C-397/21

KA Dr. Christian Brünkman

RA Dr. Jan de Weerth

Prof. Dr. Diederich Eckardt

Prof. Dr. Ulrich Foerster

RA Dr. Michael C. Frege

RiAG Frank Frind

RiBGH a.D. Prof. Dr. Markus Gehrlein

Prof. Dr. Hugo Grote

RA Dr. Andreas Henkel

WP/StB Michael Hermanns

Prof. Dr. Heribert Hirte

RA Martin Horstkotte

Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber

RA Peter J. Hützen

RiAG Dr. Peter Laroche

Prof. Dr. Wolfgang Marotzke

RA Prof. Dr. Torsten Martini

Prof. Dr. Sebastian Mock

RA Dr. Patrick Mückl

Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser

RA Dr. Manfred Obermüller

Vors. RiOLG a.D. Dr. Dietmar Onusseit

RA Prof. Dr. Klaus Pannen

RiBGH a.D. Prof. Dr. Gerhard Pape

RA Stephan Ries

RiBGH Christian Röhl

Prof. Dr. Thomas Rönna

Vors. RiOLG Katrin van Rossum

Prof. Dr. Jessica Schmidt

RiBGH Dr. Volker Schultz

RA Ralph Veil

RiBGH a.D. Gerhard Vill

RiBGH Alexander Weinland

OSTa a.D. Raimund Weyand

## **Schriftleiter:**

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer



## Inhaltsverzeichnis

### ZInsO-Aktuell

#### ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 50/2022



### ZInsO-Aufsätze

<b>Die Insolvenzantragspflicht und das Zahlungsverbot: österreichische Erblasten?</b> .....	2605
von Univ.-Professor Dr. Sebastian Mock, LL.M.(NYU), Wien	
<b>Insolvenz und Vollstreckung.</b> .....	2614
von Dipl.-Rpf. (FH) Stefan Lissner, Konstanz	
<b>Der problematische Umgang mit Waffen im Insolvenz- und Nachlassverfahren.</b> .....	2621
von Thomas Uppenbrink, Hagen/Westfalen	

### ZInsO-Dokumentation

<b>ZIS-Abendsymposium „Vergütung in der Insolvenzverwaltung“</b> .....	2626
------------------------------------------------------------------------	------

### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

<b>In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts.</b> .....	2627
----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	------

Diese Ausgabe enthält eine Rezension zu folgendem Titel:  
Schmidt/Wischemeyer/Wolgast, Insolvenzrechtliche Vergütungsverordnung InsVV

### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### • Insolvenz- und Sanierungsrecht

<b>Eintragung eines aufgehobenen (Verbraucher)Insolvenzverfahrens in SCHUFA-Datenbanken über Löschungsfrist für Bekanntmachungsportal hinaus</b> .....	2629
OLG Stuttgart, Urt. v. 10.8.2022 – 9 U 24/22	

<b>Anforderungen an einen ordnungsgemäßen Insolvenzantrag; ladungsfähige Anschrift</b> .....	2636
LG Düsseldorf, Beschl. v. 7.2.2022 – 25 T 2/22	

<b>Vorsteuerberichtigungsanspruch nach Eröffnung Insolvenzverfahren: Mindestanforderungen an sonstigen Bezug zur Insolvenzmasse zwecks Begründung von Masseverbindlichkeit</b> .....	2637
FG Niedersachsen, Urt. v. 19.8.2021 – 11 K 133/20	

#### • Insolvenzanfechtungsrecht

<b>4-Jahres-Zeitraum ausschöpfende Vorsatzanfechtung</b> .....	2642
LG Heilbronn, Urt. v. 6.7.2022 – Hi 10 O 68/21 (n. rkr.)	

#### • Internationales Insolvenzrecht

<b>Recht auf richtlinienkonformen Vorsteuerabzug</b> .....	2647
EuGH, Urt. v. 13.10.2022 – C-397/21	

**WM****WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN****Zeitschrift  
für Wirtschafts-  
und Bankrecht****49**10. Dezember 2022  
76. Jahrgang  
Seiten 2353-2404**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS**Redaktion:**Rechtsanwalt  
Dr. Christopher Kienle,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt  
Dr. Andreas Lange,  
Frankfurt a. M.Prof. Dr. Tobias Lettl,  
PotsdamRechtsanwalt  
Dr. Helmut Merkel,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt  
Arne Wittig,  
Frankfurt a. M.**Redaktionsbeirat:**Rechtsanwalt  
Thorsten Höche,  
BerlinProf. Dr. Jens-Hinrich Binder,  
TübingenVizepräsident des BGH  
Prof. Dr. Jürgen Ellenberger,  
KarlsruheRechtsanwältin  
Dr. Anna Heidelberg,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwältin  
Dr. Karen Kuder,  
Frankfurt a. M.Richterin am BGH  
Ilse Lohmann,  
KarlsruheProf. Dr. Peter O. Mülbert,  
Mainz**WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN  
TEIL IV**

Postverlagsort Frankfurt a. M.

**AUS DEM INHALT:****D3-Z187**Seite 2353  
Univ.-Prof. Dr. Matthias Casper, München  
Rechtsunsicherheit bei AGB-Änderungsmechanismen  
– Handlungsbedarf und Handlungsoptionen des Gesetzgebers  
– Teil I –Seite 2359  
Priv.-Doz. Dr. Max Foerster, LL.M.eur., München/Jena  
Der gutgläubige Gewinnbezug in der Insolvenz der GesellschaftSeite 2364  
EuGH, 6.10.2022 – Rs. C-250/21  
Zur Auslegung von Art. 135 Abs. 1 Buchst. b der Richtlinie  
2006/112/EG: Kreditgewährung durch Finanzierungsgewährung  
als Gegenleistung für Auszahlung von Forderungen aus Unter-  
beteiligungsvertragSeite 2366  
EuGH, 13.10.2022 – Rs. C-405/21  
Auslegung von Art. 3 Abs. 1 und Art. 8 der Richtlinie 93/13/EWG:  
Zulässigkeit von nationaler Regelung, die Feststellung der Miss-  
bräuchlichkeit einer Vertragsklausel gestattet, welche erhebliches  
und ungerechtfertigtes Missverhältnis der Rechte und Pflichten der  
Vertragspartner zum Nachteil des Verbrauchers verursachtSeite 2371  
BGH, 20.9.2022 – XI ZB 34/19  
Zum Ausschluss der spezialgesetzlichen Prospekthaftung gemäß  
§ 13 VerkProspG, §§ 44 ff. BörsG in der bis zum 31. Mai 2012 gelten-  
den FassungSeite 2391  
BGH, 13.10.2022 – IX ZR 130/21  
Wirkung zu Lasten des Gläubigers, wenn dieser nach Rückgewähr  
der vermeintlich anfechtbaren Leistung an den Insolvenzverwalter  
im Rechtsstreit gegen den Bürgen das Wiederaufleben der Forde-  
rung geltend macht und Zweifel am Gläubigerbenachteiligungs-  
vorsatz des Schuldners bestehenSeite 2402  
BGH, 26.10.2022 – XII ZR 89/21  
Zur Unwirksamkeit einer Klausel in Allgemeinen Geschäftsbe-  
dingungen, die dem Vermieter einer Autobatterie nach außer-  
ordentlicher Kündigung des Mietvertrags die Fernsperrung der  
Auflademöglichkeit erlaubt, wenn der Mieter als Verbraucher die  
Weiterbenutzung der Batterie und seines – gesondert erworbenen,  
geleaste oder gemieteten – E-Fahrzeugs im Streitfall nur durch  
gerichtliche Geltendmachung einer weiteren Gebrauchsüberlas-  
sung erreichen kann



## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

- Univ.-Prof. Dr. Matthias Casper, Münster  
Rechtsunsicherheit bei AGB-Änderungsmechanismen  
– Handlungsbedarf und Handlungsoptionen des Gesetzgebers  
– Teil I – 2353
- Priv.-Doz. Dr. Max Foerster, LL.M.eur., München/Jena  
Der gutgläubige Gewinnbezug in der Insolvenz der Gesellschaft 2359

### Rechtsprechung

#### Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

- |                   |            |               |                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                     |      |
|-------------------|------------|---------------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| EuGH              | 6.10.2022  | Rs. C-250/21  | Zur Auslegung von Art. 135 Abs. 1 Buchst. b der Richtlinie 2006/112/EG: Kreditgewährung durch Finanzierungsgewährung als Gegenleistung für Auszahlung von Forderungen aus Unterbeteiligungsvertrag                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                  | 2364 |
| EuGH              | 13.10.2022 | Rs. C-405/21* | Auslegung von Art. 3 Abs. 1 und Art. 8 der Richtlinie 93/13/EWG: Zulässigkeit von nationaler Regelung, die Feststellung der Missbräuchlichkeit einer Vertragsklausel gestattet, welche erhebliches und ungerechtfertigtes Missverhältnis der Rechte und Pflichten der Vertragspartner zum Nachteil des Verbrauchers verursacht                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                      | 2366 |
| Bundesgerichtshof | 29.9.2022  | IX ZR 204/21  | Zum Kostenschaden des Mandanten, der einen Deckungsanspruch gegen seinen Rechtsschutzversicherer hat und nur einen Auftrag unter der Bedingung einer Deckungszusage erteilt, wenn dem Rechtsanwalt eine Beratungspflichtverletzung zur Last fällt                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                   | 2369 |
| Bundesgerichtshof | 20.9.2022  | XI ZB 34/19*  | Ausschluss der spezialgesetzlichen Prospekthaftung gemäß § 13 VerkProspG, §§ 44 ff. BörsG in der bis zum 31. Mai 2012 geltenden Fassung, wenn die Haftung eines Gründungsgesellschafters wegen einer vorvertraglichen Pflichtverletzung aufgrund eines unrichtigen Prospekts geltend gemacht wird (Fortführung von BGH, 19. Januar 2021 = BGHZ 228, 237 = WM 2021, 726); zum Erfordernis von Angaben betreffend den Ausbau des Panamakanals und zur Darstellung der mit einer Fremdfinanzierung verbundenen Risiken in einem Verkaufsprospekt, der eine Beteiligung an Einschiffgesellschaften betrifft (Bestätigung von BGH, 23. Februar 2021 = WM 2021, 1047 ff.) | 2371 |
| Bundesgerichtshof | 20.9.2022  | XI ZB 3/20*   | Zu Rechtsbeschwerden von Musterbeklagten und Anschlussrechtsbeschwerden gegen Musterbeklagte, die von der spezialgesetzlichen Prospekthaftung erfasst werden                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                        | 2381 |

#### Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

- |                   |            |            |                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                           |      |
|-------------------|------------|------------|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| Bundesgerichtshof | 13.10.2022 | I ZB 69/21 | Zum Rechtsschutzbedürfnis für die Vollstreckung eines Titels auf Abgabe der eidesstattlichen Versicherung, wenn daneben ein Verfahren auf Vollstreckung eines titulierten Auskunftsanspruchs betrieben wird; zum maßgebenden Beurteilungszeitpunkt für die Frage, ob die Abgabe der eidesstattlichen Versicherung in dem hierfür bestimmten Termin ungerechtfertigt verweigert worden ist | 2384 |
|-------------------|------------|------------|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|

Bundesgerichtshof	29.9.2022	IX ZR 15/22	Zur Darlegung und Glaubhaftmachung der Beschwer für die Beschwerde gegen die Nichtzulassung der Revision bei einer Klage auf Feststellung einer Forderung zur Insolvenztabelle	2390
Bundesgerichtshof	13.10.2022	IX ZR 130/21*	Wirkung zu Lasten des Gläubigers, wenn dieser nach Rückgewähr der vermeintlich anfechtbaren Leistung an den Insolvenzverwalter im Rechtsstreit gegen den Bürgen das Wiederaufleben der Forderung geltend macht und Zweifel am Gläubigerbenachteiligungsvorsatz des Schuldners bestehen	2391
<b>Bürgerliches Recht und Handelsrecht</b>				
Bundesgerichtshof	25.10.2022	VI ZR 68/20	Zur Haftung eines Motorenherstellers nach §§ 826, 31 BGB gegenüber dem Käufer eines von dessen Tochtergesellschaft hergestellten Fahrzeugs in einem sogenannten Dieselfall	2395
Bundesgerichtshof	26.9.2022	VIa ZR 124/22*	Hemmung der Verjährung nach § 204 Abs. 1 Nr. 1a BGB nur dann, wenn ein Verbraucher einen Anspruch zur Musterfeststellungsklage anmeldet	2398
Bundesgerichtshof	7.11.2022	VIa ZR 409/22	Zur Anwendung der Grundsätze der Vorteilsausgleichung bei der Erstattung von Finanzierungskosten in einem sogenannten „Dieselfall“	2401
Bundesgerichtshof	26.10.2022	XII ZR 89/21	Zur Unwirksamkeit einer Klausel in Allgemeinen Geschäftsbedingungen, die dem Vermieter einer Autobatterie nach außerordentlicher Kündigung des Mietvertrags die Fernsperrung der Auflademöglichkeit erlaubt, wenn der Mieter als Verbraucher die Weiterbenutzung der Batterie und seines – gesondert erworbenen, geleasteten oder gemieteten – E-Fahrzeugs im Streitfall nur durch gerichtliche Geltendmachung einer weiteren Gebrauchsüberlassung erreichen kann	2402

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 Letti, 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. Mülberr, 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; Redaktionsassistent: 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 überreichte 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

**WWM**  
**WERTPAPIER-  
 MITTEILUNGEN**

# Zeitschrift für Wirtschafts- und Bankrecht

# 48

3. Dezember 2022  
 76. Jahrgang  
 Seiten 2297-2352

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

*DB-Z 187 + Ber.*

## 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. Mülbert,  
 Mainz

WERTPAPIER-  
 MITTEILUNGEN  
 TEIL IV

Postverlagsort Frankfurt a. M.

## AUS DEM INHALT:

Sonderbeilage  
 Prof. Dr. Ingo Drescher, Vorsitzender Richter am Bundes-  
 gerichtshof a.D., Tübingen  
 Die Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs zur Aktien-  
 gesellschaft

Seite 2297  
 Univ.-Prof. Dr. Christina Escher-Weingart, Hohenheim  
 Die Rechtsfähigkeit der Personengesellschaft nach dem  
 MoPeG  
 – Was ist das eigentlich?

Seite 2306  
 Rechtsanwalt Albrecht von Loewenich, Essen  
 Kein Widerrufsrecht nach § 312g BGB bei der außerhalb von  
 Geschäftsräumen geschlossenen Verbraucherkreditbürgschaft  
 trotz Neufassung von § 312 Abs. 1 BGB

Seite 2315  
 EuGH, 29.9.2022 – Rs. C-202/21 P  
 Zur Liquidation eines Kreditinstituts und Rückerstattung  
 entrichteter Beiträge zum Einheitlichen Abwicklungsfonds  
 pro rata temporis

Seite 2328  
 BGH, 20.9.2022 – XI ZR 5/21  
 Keine Auszahlungssperre des § 835 Abs. 4 Satz 1 a.F. ZPO für  
 ein Guthaben auf einem Pfändungsschutzkonto im Sinne von  
 § 850k ZPO a.F., wenn und soweit im Zeitpunkt der Gutschrift  
 der für den laufenden Monat zur Verfügung stehende Frei-  
 betrag nicht durch andere Gutschriften ausgeschöpft ist

Seite 2332  
 BGH, 25.10.2022 – XI ZR 44/22  
 Zur Berechnung des Wertersatzanspruchs nach § 357 Abs. 7  
 BGB (Fassung bis zum 27. Mai 2022, nunmehr § 357a Abs. 1  
 BGB) bei einem im stationären Handel geschlossenen Fahr-  
 zeugkaufvertrag, der mit einem vom Darlehensnehmer wider-  
 rufenen Allgemein-Verbraucherdarlehensvertrag verbunden  
 war

## Inhaltsverzeichnis

### Sonderbeilage

Prof. Dr. Ingo Drescher, Vorsitzender Richter am Bundesgerichtshof a.D., Tübingen  
Die Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs zur Aktiengesellschaft



### Beiträge

Univ.-Prof. Dr. Christina Escher-Weingart, Hohenheim  
Die **Rechtsfähigkeit** der Personengesellschaft nach dem MoPeG  
– Was ist das **eigentlich**?

2297

Rechtsanwalt Albrecht von Loewenich, Essen

Kein Widerrufsrecht nach § 312g BGB bei der außerhalb von Geschäftsräumen geschlossenen Verbraucherkreditbürgschaft trotz Neufassung von § 312 Abs. 1 BGB

2306

### Rechtsprechung

#### Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

EuGH	29.9.2022	Rs. C-202/21 P	Zur Liquidation eines Kreditinstituts und Rückerstattung entrichteter Beiträge zum Einheitlichen Abwicklungsfonds pro rata temporis	2315
Bundesgerichtshof	2.11.2022	IV ZR 257/21	Zur Möglichkeit einer (teilweisen) Rückforderung der Invaliditätsleistung im Zuge der Feststellung einer Verbesserung des Gesundheitszustands aus Anlass eines allein vom Versicherungsnehmer initiierten Neubemessungsverlangens	2323
Bundesgerichtshof	13.10.2022	IX ZR 266/20	Festhalten an der im Urteil vom 10. März 2022 (BGH WM 2022, 617) vertretenen Auffassung, dass der gemeinsame Vertreter der Anleihegläubiger berechtigt ist, die ihm zustehende angemessene Vergütung nebst der auf den einzelnen Anleihegläubiger entfallenden Quote zu entnehmen, trotz der an dieser Entscheidung im Schrifttum überwiegend geübten Kritik	2327
Bundesgerichtshof	20.9.2022	XI ZR 5/21*	Keine Auszahlungssperre des § 835 Abs. 4 Satz 1 a.F. ZPO für ein Guthaben auf einem Pfändungsschutzkonto im Sinne von § 850k ZPO a.F., wenn und soweit im Zeitpunkt der Gutschrift der für den laufenden Monat zur Verfügung stehende Freibetrag nicht durch andere Gutschriften ausgeschöpft ist	2328
Bundesgerichtshof	25.10.2022	XI ZR 44/22*	Zur Berechnung des Wertersatzanspruchs nach § 357 Abs. 7 BGB (Fassung bis zum 27. Mai 2022, nunmehr § 357a Abs. 1 BGB) bei einem im stationären Handel geschlossenen Fahrzeugkaufvertrag, der mit einem vom Darlehensnehmer widerrufenen Allgemein-Verbraucherdarlehensvertrag verbunden war	2332

#### Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

Bundesgerichtshof	29.9.2022	IX ZA 10/22	Zur Befugnis des als Rechtsanwalt zugelassenen Insolvenzverwalters, die Gebühren und Auslagen nach dem Rechtsanwaltsvergütungsgesetz aus der Insolvenzmasse zu entnehmen; keine vorherige gerichtliche Festsetzung erforderlich; Vergütung des Verwalters nach dem Rechtsanwaltsvergütungsgesetz für den Einsatz besonderer Sachkunde als Masseverbindlichkeit nach § 55 Abs. 1 Nr. 1 InsO	2340
-------------------	-----------	-------------	--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	------

## Bürgerliches Recht und Handelsrecht

Bundesgerichtshof	19.5.2022	VII ZR 149/21	Regelmäßige Verjährung des Anspruchs auf Ersatz des 2341 infolge Verzugs eingetretenen Schadens (Bestätigung von BGH Urteil vom 7. November 2014 = WM 2015, 938); Erstreckung der Verjährung auch auf nachträglich eintre- tende Schadensfolgen, die im Zeitpunkt der Entstehung des Anspruchs als möglich voraussehbar waren
Bundesgerichtshof	2.6.2022	VII ZR 229/19	Keine richtlinienkonforme Auslegung des § 7 HOAI 2345 (2013) dahin, dass die Mindestsätze der HOAI im Ver- hältnis zwischen Privatpersonen grundsätzlich nicht mehr verbindlich sind; keine unionsrechtliche Verpflich- tung, das gegen Art. 15 Abs. 1, Abs. 2 Buchst. g und Abs. 3 der Richtlinie 2006/123/EG verstoßende verbindli- che Mindestsatzrecht der HOAI im Rahmen eines Rechts- streits, in dem sich ausschließlich Privatpersonen gegen- überstehen, unangewendet zu lassen
Bundesgerichtshof	14.7.2022	VII ZR 255/21	Hemmung der Verjährung durch Zustellung des Mahn- 2349 bescheids nur, wenn der Schuldner aufgrund der Be- zeichnung des Anspruchs im Mahnbescheid erkennen kann, woraus der Gläubiger die Individualisierung seines Anspruchs herleitet; Nachholung der nicht hinreichen- den Individualisierung möglich, aber nur mit Wirkung ab dem Zeitpunkt ihrer Vornahme

## Bücherschau

Karsten Schmidt	Insolvenzordnung, 20. Aufl.	2351
	Rezensent: Prof. Dr. M. Gehrlein, Richter BGH a.D., Landau	
Artur-Axel Wandtke/ Winfried Bullinger	Praxiskommentar Urheberrecht, 6. Aufl.	2352
Dieter Krimphove/ Christoph Lüke	Kapitalmarktrecht	2352
Klaus J. Hopt	Handelsgesetzbuch, 41. Aufl.	2352
Wolfgang Hölters/ Markus Weber	Aktiengesetz, 4. Aufl.	2352

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. Mülberr, 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