

D3-Z 84

ÖZw

Österreichische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

BEITRÄGE

- Geld ohne Staat – Zur Regulierung von Kryptoassets in der Europäischen Union (Thomas Müller) 150-159
- Bargeld in der Europäischen Währungsunion (Michael Potacs) 160-181
- Überlegungen zu Funktionen und Aufgaben des Energierechts – für das Marktdesign und zur Krisenbewältigung (Stefan Storr) 182-189

RECHTSPRECHUNG

- „Weisungsfreie Verwaltung und Beleihung“ (VfGH 16.12.2021, G 390/2020) (Peter Bußjäger) 190-196
- Funktionsgerechte Verwaltungsstruktur(en) als Verfassungspostulat (VfGH 16.12.2021, G 390/2020) (Laura Pavlidis) 197-209

LITERATUR

- Michael Holoubek/Arno Kahl/Stephan Schwarzer (Hrsg), *Wirtschaftsverfassungsrecht* (Peter Bußjäger) 210-212

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

Chefredakteurin Petra Leupold
Redaktion Wilma Dehn, Alexander Klausner,
Paul Oberhammer, Alexander Schopper



2022

06

193 – 232

Beiträge

Energiegemeinschaften und Verbraucherschutz

Kaleb Kitzmüller und Emil Nigmatullin 206

Auslegung von AGB – nach dem Geschäftswillen des Verwenders?

Armin Pabel 196

*Zur Informationspflicht des Unternehmers gem § 27 a KSchG und
deren analogen Anwendung* *Rudolf Reischauer* 202

Rechtsprechung

Unzulässige Stornoklausel: Rechtsfolgen

AGB-Kontrolle: Fitnesscenter I 213

AGB-Kontrolle von „Datenschutzhinweisen“ 219

Pauschalreise: Preisminderung bei COVID-19 224

Lebensversicherung: Rentenoptionsklausel II 227

Kartellschadenersatz: Offenlegung von Beweismitteln 230

→ Editorial	193
Kreditmoratorium ohne Zinsen verfassungskonform <i>Von Alexander Schopper</i>	

VbR aktuell	195
--------------------------	-----

Beiträge

→ Auslegung von AGB – nach dem Geschäftswillen des Verwenders?	196
<i>Von Armin Pabel</i>	
→ Zur Informationspflicht des Unternehmers gem § 27 a KSchG und deren analogen Anwendung	202
<i>Von Rudolf Reischauer</i>	
→ Energiegemeinschaften und Verbraucherschutz	206
<i>Von Kaleb Kitzmüller und Emil Nigmatullin</i>	

Rechtsprechung

→ AGB-Recht	213
→ Bankrecht	217
→ Datenschutzrecht	219
→ Reiserecht	223
→ Versicherungsrecht	225
→ Wettbewerbsrecht	230

Standards

→ Impressum	193
→ Literaturreisenschau	232

D3-Z103

ZVR

Zeitschrift für Verkehrsrecht



Beitrag

E-Scooter ist ein Fahrzeug – neuer Ansatz des VwGH überzeugt nicht

Gerhard Pürstl

Kurzbeitrag

13. Treffen der Sachverständigen für alpinen Skisport und Snowboarden

Marwin Gschöpf

Rechtsprechung

Reparaturkosten auch bei Neuherstellung

Christian Huber

Leitsatzkartei

E-Scooter ist ein Fahrzeug

Kuratorium für Verkehrssicherheit

Sterne für Radinfrastruktur

Maria Fleischer, Marlene Mellauner und Aggelos Soteropoulos

Inhalt

Editorial	109	► Urlaub des Gf einer GmbH, Lenkerakunft muss dennoch sichergestellt sein	135
<i>Karl-Heinz Danzl</i>		KFG VwGH 12. 10. 2022, Ra 2022/02/0183	
Beiträge		► Fahrschulbesitzer, Anwesenheit in der Fahrschule ist erforderlich	136
► E-Scooter ist ein Fahrzeug – ein neuer Ansatz des VwGH Höchstgericht überzeugt nicht <i>Gerhard Pürstl</i>	112	KFG VwGH 22. 9. 2022, Ra 2022/11/0149	
► Ersatzfähigkeit der Kosten eines VersBeraters bei einem verschuldeten Kfz-Unfall	117	► Alkomatmessung, für Milderungsgrund bleibt kein Raum	137
Weitere Überlegungen aus Anlass von LGZ Wien 28. 6. 2022, 29 Cg 79/21 g <i>Christian Huber</i>		VStG VwGH 1. 9. 2022, Ra 2022/02/0125	
Kurzbeitrag		Kuratorium für Verkehrssicherheit	
► 13. Treffen der Sachverständigen für alpinen Skisport und Snowboarden	122	► Sterne für Radinfrastruktur	138
<i>Marwin Gschöpf</i>		Sicherheitsbewertung und Verbesserung der Radinfrastruktur des europäischen Radroutennetzes EuroVelo <i>Maria Fleischer, Marlene Mellauner und Aggelos Soteropoulos</i>	
Gesetzgebung & Verwaltung	124	Impressum auf der 2. Umschlagseite	
Rechtsprechung			
► Fälligkeit des Rückforderungsanspruchs nach Art XII Z 3 EG-USStG 1972	125		
Schadenersatzrecht OGH 22. 7. 2020, 1 Ob 119/20 m <i>(Christian Huber)</i>			
► Kein Benützungsentgelt nach Wandlung bei Weiterverkauf eines Pkw	127		
Kfz-Vertragsrecht; Schadenersatzrecht OGH 26. 5. 2021, 8 Ob 56/21 z			
► Unzulässigkeit des Rechtswegs für Herausgabe eines entfernten Kfz	128		
Verfahrensrecht OGH 6. 4. 2022, 6 Ob 138/21 v <i>(Georg Kathrein)</i>			
► Haushaltsversicherung deckt nicht Schäden aus Anlass des Aussteigens aus einem Taxi	130		
Versicherungsrecht OGH 28. 4. 2022, 7 Ob 155/21 a			
► Reparaturkosten auch bei Neuherstellung	132		
Schadenersatzrecht OGH 27. 6. 2022, 2 Ob 4/22 k <i>(Christian Huber)</i>			
Leitsatzkartei			
► E-Scooter ist ein Fahrzeug	134		
StVO VwGH 23. 11. 2022, Ra 2022/02/0043			
► Fußgänger am Schutzweg, Anhaltepflicht des Lenkers ..	134		
StVO VwGH 16. 8. 2022, Ra 2022/02/0142			
► Facharzt muss ein solcher des Sonderfachs sein	134		
FSG VwGH 19. 10. 2022, Ra 2020/11/0138			

StrafFo

Strafverteidiger

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN
D3-7270

Heft 2 Februar 2023

G 26104

www.ag-strafrecht.de

Aufsätze

Dietsch, Die Strafzumessungsverteidigung in der Revision

Graeber, Der angestellte Anwalt als Scheinverteidiger?

Entscheidungen

LG Verden: Besorgnis der Befangenheit bei verfahrensbezogener Vortätigkeit des Richters *m. Anm. Meyer-Lohkamp und Solka*

LG Nürnberg-Fürth: Lauf der Wechselfrist nur bei Bekanntgabe der Pflichtverteidigerbestellung und Belehrung *m. Anm. Staudinger*

BGH: Fortsetzungstermine nur bei substantieller Förderung des Verfahrens

HansOLG: Zur Mitteilungspflicht von Gesprächen außerhalb der Hauptverhandlung

BGH: Ein geldwerter Vorteil in Form einer (Steuer-)Ersparnis kann einziehungsrechtlich nicht weitergereicht werden

LG Mannheim: Berücksichtigung der Auswirkung eines Vollstreckungsaufschubs auf das Arbeitsverhältnis



Herausgeber

RA Prof. Dr. Heiko Ahlbrecht

RA Dr. Stephan Beukelmann

RAin Dr. Julia Exner-Kuhn

RA Dr. Philipp Gehrmann

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

Seiten 37–76



DeutscherAnwaltVerlag

Aktuell

Wildt, Europa im Überblick

Aufsätze

Dietsch, Die Strafzumessungsverteidigung in der Revision

Graeber, Der angestellte Anwalt als Scheinverteidiger?

Entscheidungen

Verfahrensrecht

StPO § 24 Abs. 2: Besorgnis der Befangenheit wegen

verfahrensbezogener Vortätigkeit des Richters

LG Verden, Beschl. v. 25.10.2022 – 4 KLs 13/19

m. Anm. Meyer-Lohkamp und Solka

StPO § 143a Abs. 2 S. 1 Nr. 1: Lauf der Wechselfrist nur bei Bekanntgabe der Pflichtverteidigerbestellung und Belehrung

LG Nürnberg-Fürth, Beschl. v. 9.3.2022 – 13 Qs 16/22

m. Anm. Staudinger

StPO § 143a Abs. 2 und 3: Zu den Voraussetzungen eines Pflichtverteidigerwechsels

BGH, Beschl. v. 5.12.2022 – 5 StR 429/22

StPO § 229: Fortsetzungstermine müssen die substantielle Förderung des Verfahrens bezwecken

BGH, Beschl. v. 13.12.2022 – 6 StR 95/22

StPO § 229 Abs. 3 S. 1 Nr. 1: Ein Ergänzungsrichter oder -schöffe ist auch vor seinem Eintritt in das Quorum eine zur Urteilsfindung berufene Person

BGH, Beschl. v. 3.11.2022 – 6 StR 296/21

StPO § 243 Abs. 4 S. 1: Gespräche außerhalb der Hauptverhandlung sind auch dann mitteilungsspflichtig, wenn der Vorsitzende nicht an einer Verständigung interessiert ist

HansOLG Hamburg, Beschl. v. 29.12.2022 – 2 Rev 28/22

StPO § 244 Abs. 3 S. 3 Nr. 4: Ablehnung von Anträgen auf Einvernahme von Auslandszeugen

BGH, Urt. v. 23.11.2022 – 2 StR 142/21

Materielles Strafrecht/Strafrechtliche Nebengebiete

ApoG § 11 Abs. 1; SGB V § 2 Abs. 1 S. 3; StGB § 263 Abs. 1:

Abrechnungsbetrug durch Apotheker

LG Nürnberg-Fürth, Beschl. v. 19.12.2022 – 12 Qs 65/22

StGB §§ 71 Abs. 1, 73c S. 1: Ein geldwerter Vorteil in Form einer (Steuer-)Ersparnis kann einziehungsrechtlich nicht weitergereicht werden

BGH, Beschl. v. 17.11.2022 – 1 StR 323/22

StGB §§ 261, 2 Abs. 3, Abs. 5: Zu den Anforderungen an den Qualifikationstatbestand des § 261 Abs. 4 StGB n.F.

BGH, Urt. v. 8.8.2022 – 5 StR 372/21

Strafvollstreckung/Strafvollzug

StPO § 456 Abs. 1: Auswirkung eines Vollstreckungsaufschubs auf das Arbeitsverhältnis muss berücksichtigt werden

LG Mannheim, Beschl. v. 12.12.2022 – 18 StVK 290/22

Berufsrechtliche Entscheidungen

BRAO §§ 150, 155, 160: Die BRAO enthält keine Regelung zur Anordnung eines vorläufigen Berufsverbots

BGH, Beschl. v. 10.10.2022 – AnwSt (R) 5/21



37

38

46

49

55

58

59

61

64

67

70

71

75

75

Internationales Handelsrecht

D3-Z189

Herausgegeben von: RA Prof. Dr. Burghard Piltz · RiOLG Prof. Dr. Ulrich Magnus ·
RA Dr. Raimond Emde**gemeinsam mit:** MDgtin. Prof. Dr. G. Beate Czerwenka · Prof. Dr. Walter Doralt · RA Dr. Tobias
Eckardt · Prof. Dr. Dr.h.c. Franco Ferrari · Prof. Dr. Christiana Fountoulakis · RA Dr. Christian Gros
Prof. Dr. Peter Huber · Prof. Dr. Thomas Koller · RA Prof. Dr. Stefan Kröll · RA Dr. Jens Berghe
Riemer · Prof. Dr. Ingo Saenger · Prof. Dr. Ingeborg Schwenzer

Aufsätze >	Martin Rothermel / Benedikt Rohlfen – Die neue Vertikal-GVO: Strukturelle Synopse und praktische Konsequenzen	221
Entscheidungen >	Zwischenzeitlicher Verkauf einer Speziessache an Dritten führt zur Unmöglichkeit im Verhältnis zum ursprünglichen Käufer (HG Kanton Aargau, Ur. v. 8.8.2021 – HSU.2021.4)	230
	Zur Beweislast für Vertragswidrigkeit in verschiedenen Konstellationen (KG Zug, Ur. v. 10.12.2020 – A3 2019 9)	236
	Form-Vorbehalt allein führt nicht zur Anwendbarkeit dieser Formvorschriften (OLG Hamburg, Beschl. v. 20.7.2021 – 6 Sch 3/21) <i>m. Anm. Ulrich G. Schroeter</i>	241
	Teilzahlung des Kaufpreises als wesentliche Vertragsverletzung (U.S. District Court for the Southern District of New York, Report and Recommendation of 7.5.2009 – 08 Civ. 1587(BSJ)(HBP) – Doolim Corp. v. R Doll, LLC et al.)	247
	Zeitpunkt der Einbeziehung von AGB entscheidet über Maßstab zur Bewertung ihrer Wirksamkeit (BGH, Ur. v. 27.1.2022 – III ZR 3/21)	251
	Bargeldlose Zahlungsmöglichkeiten sind nicht immer Unterlage i.S.d. § 86a HGB (KG, Beschl. v. 17.3.2022 – 2 U 4/20)	253
	Durch Schiedsgutachtenvereinbarung wird die Einholung des Schiedsgutachtens eine Anspruchsvoraussetzung (BGH, Ur. v. 11.3.2021 – VII ZR 196/18)	260



Internationales Handelsrecht

Zeitschrift für das Recht des internationalen Warenkaufs und Warenverkehrs



Herausgeber:

RA Prof. Dr. Burghard Piltz (geschäftsführend), Piltz Legal Rechtsanwälte PartG mbB, Südwestkorso 3, 12161 Berlin, piltz@internationales-handelsrecht.net, verantwortlich für den Textteil · RiOLG Prof. Dr. Ulrich Magnus, Seminar für ausländisches und internationales, Privat- und Prozessrecht an der Universität Hamburg, Schlüterstraße 28, 20146 Hamburg, frdv160@uni-hamburg.de · RA Dr. Raimond Emde, GvW Graf von Westphalen, Poststraße 9 – Alte Post, 20354 Hamburg

Table of Contents

Aufsätze

Dr. Martin Rothermel / Dr. Benedikt Rohrlsen – Die neue Vertikal-GVO: Strukturelle Synopse und praktische Konsequenzen 221

Entscheidungen

UN-Kaufrecht (CISG)

Zwischenzeitlicher Verkauf einer Speziessache an Dritten führt zur Unmöglichkeit im Verhältnis zum ursprünglichen Käufer (HG Kanton Aargau, Ur. of 8.8.2021 – HSU.2021.4) 230

Zur Beweislast für Vertragswidrigkeit in verschiedenen Konstellationen (KG Zug, Ur. of 10.12.2020 – A3 2019 9) 236

Form-Vorbehalt allein führt nicht zur Anwendbarkeit dieser Formvorschriften (OLG Hamburg, Beschl. of 20.7.2021 – 6 Sch 3/21) *m. Anm. Ulrich G. Schroeter* 241

Teilzahlung des Kaufpreises als wesentliche Vertragsverletzung (U.S. District Court for the Southern District of New York, Report and Recommendation of 7.5.2009 – 08 Civ. 1587 (BSJ)(HBP) – Doolim Corp. v. R Doll, LLC et al.) 247

Nationales Kaufrecht

Zeitpunkt der Einbeziehung von AGB entscheidet über Maßstab zur Bewertung ihrer Wirksamkeit (BGH, Ur. of 27.1.2022 – III ZR 3/21, ECLI:DE:BGH:2022:270122UIIIZR3.21.0) 251

Vertriebsrecht

Bargeldlose Zahlungsmöglichkeiten sind nicht immer Unterlage i.S.d. § 86a HGB (KG, Beschl. of 17.3.2022 – 2 U 4/20, ECLI:DE:KG:2022:0317.2U4.20.00) 253



Inhalt

Andere Rechtsfragen

Mangelnde Ortsangabe führt nicht zur Unwirksamkeit des Schiedsspruchs, wenn Ort des Verfahrens feststellbar

(BGH, Beschl. v. 25.2.2021 - I ZB 37/20, ECLI:DE:BGH:2021:250221BIZB37.20.0) 258

Durch Schiedsgutachtenvereinbarung wird die Einholung des Schiedsgutachtens eine Anspruchsvoraussetzung

(BGH, Urt. v. 11.3.2021 - VII ZR 196/18, ECLI:DE:BGH:2021:110321UVIIZR196.18.0) 260

Sie können Tage nicht länger machen, aber effizienter.
Otto Schmidt online

Zivilrecht

4
Wochen
gratis
nutzen!

Aktionsmodul

Zivilrecht, Mietrecht, Arbeitsrecht und Familienrecht in einer Datenbank

85 € pro Monat für 3 Nutzer.
otto-schmidt.de/akr

Soziale Sicherheit

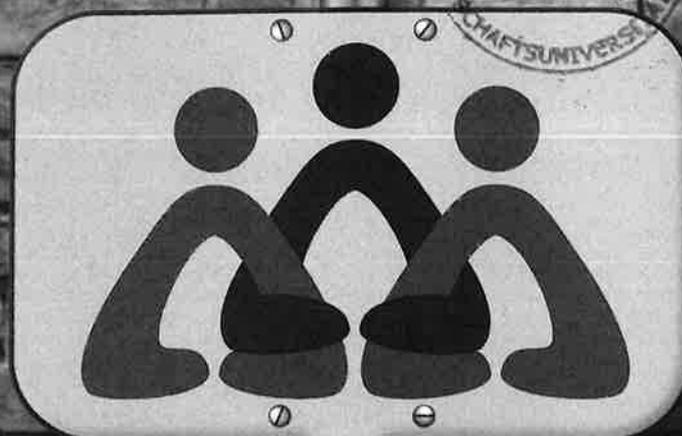
ZEITSCHRIFT FÜR ARBEIT UND SOZIALES

WU

DB-Z 248

72. JAHRGANG
ISSN 0490-1630
D 6364

2 | 2023



Schwerbehinderten- vertretung (SBV)

Sprechzeiten

Montags: 9:00 – 13:00

Mittwochs: 9:00 – 16:00 Uhr

Zusätzliche Termine außerhalb der Sprechzeiten
können jederzeit vereinbart werden ☎ 360.

Menschen mit Behinderungen

Die SBV – eine eigenständige Vertretung

ALTERSSICHERUNG Die Rückkehr der Rentendebatte

KATASTROPHENSCHUTZ Ein neues Register soll Helfer unterstützen

PFLEGE Die wichtigsten Neuerungen im Jahr 2023

INKLUSIVE
RECHTSPRECHUNG

SoSi plus

BUND
VERLAG

Titelthema



Die SBV – eine eigenständige Vertretung

Die Wahlen zur Schwerbehindertenvertretung liegen jüngst hinter uns, die Kolleg:innen in den neuen und wiedergewählten Gremien nehmen ihre Arbeit auf. Was aber sind ihre Rechte und Pflichten? Und läuft die Vertretung immer so, wie es das Gesetz vorsieht? Ein kleiner Überblick.



Menschen mit Behinderung(en)

- 53 FLORIAN BLANK/WOLFRAM BREHMER/
ROLF SCHMUCKER/ROBERT SINOPOLI
Schwerbehinderung und Schwerbehindertenvertretung
- 59 WOLF-DIETER RUDOLPH
Ein eigenständiges, unabhängiges Gremium
Ein Überblick über die Aufgaben und Rechte der Schwerbehindertenvertretung

- Position** 48 MARKUS DRESCHER
Nicht nur ein Kinder-Hartz
Kindergrundsicherung muss tatsächlich vor Armut schützen

- Magazin** 49 **Stationäre Pflege: Eigenbeteiligung steigt erneut deutlich**
50 **Aus der Gesetzgebung**
51 **Termine**
52 **Personalia**

- Alterssicherung** 64 MARKUS HOFMANN/INGO SCHÄFER
Money for nothing ...

- Neuerungen 2023** 67 HANS NAKIELSKI/ROLF WINKEL
Neuerungen 2023 im Bereich Pflege

- Soziale Arbeit** 69 CHRISTIAN PHILIPP NIXDORF/SOPHIA SCHULZ
Gute Praxis, gute Lehre?
Hochschulische Arbeitsbedingungen im Sozialwesen

Soziale Arbeit ist ein sehr beliebtes Studienfach, die Absolvent:innen haben angesichts des herrschenden Fachkräftemangels praktisch eine Arbeitsplatzgarantie. Wie aber sieht der Arbeitsalltag bei denjenigen aus, die diese begehrten Fachkräfte an Hochschulen ausbilden? Das Fazit der Analyse: Es gibt Licht und Schatten.

- Wohnungslosigkeit** 75 MARKUS DRESCHER
Ohne eigenes Zuhause

- Katastrophenschutz** 77 PHILIPP CACHÉE
Hilfe für Helfer im Katastrophenschutz
Die Registrierung vulnerabler Personen für den Ernstfall

- Kinderarmut** 79 JÖRG MEYER
Ein Viertel der Kinder und Jugendlichen von Armut bedroht

- Inflation** 81 MARKUS DRESCHER
Eine enorme Belastung
Von der Inflation 2022 waren Haushalte mit niedrigerem und mittlerem Einkommen am stärksten betroffen

- 82 **Impressum**



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

zip-online.de

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

Zwei, die zusammengehören:
ZEITSCHRIFT



Profitieren Sie von Ihrer
ONLINE-DATENBANK

Mit
EWiR 3/2023

Aufsätze >	Georg Bitter / Marcel Jochum – Nochmals: Kein Nachrang kapitalmarktrechtlicher Schadensersatzansprüche in der Insolvenz des Emittenten	277
	Boris Dzida – Die „arbeitsrechtlichen Angaben“ im StaRUG-Restrukturierungsplan	287
Rechtsprechung >	Rückforderung von Kontoführungsgebühren wegen Unwirksamkeit der Zustimmungsfiktion in Banken-AGB (LG Trier, Ur. v. 14.11.2022 – 1 S 69/22)	295
	Verfassungsmäßigkeit des Solidaritätszuschlags (BFH, Ur. v. 17.1.2023 – IX R 15/20)	301
	Endgültige Klärung des Streitstoffs als Voraussetzung der Rechtskraft eines Urteils (BGH, Beschl. v. 14.12.2022 – IV ZB 1/22)	312
	Haftung des Kommanditisten auch für Kosten des Insolvenzverfahrens (LG Stuttgart, Ur. v. 22.6.2022 – 27 O 45/22)	315
	Keine Pflicht des Arbeitnehmers zum Lesen dienstlicher Mitteilungen in Freizeit (LAG Kiel, Ur. v. 27.9.2022 – 1 Sa 39 öD/22)	322
	Erzwingung der materiellen Wahrheit der erteilten Rechnung durch Vollstreckung eines Titels auf Abgabe einer eidesstattlichen Versicherung (BGH, Beschl. v. 13.10.2022 – I ZB 69/21)	326



Zeitschrift für Wirtschaftsrecht



Herausgeber:

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

Gründungsherausgeber:

RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

Herausgeberbeirat:

Prof. Dr. Holger Altmeppen · Prof. Dr. Christian Armbrüster · Vors. Richter am BGH a.D. Prof. Dr. Alfred Bergmann
Prof. Dr. Georg Bitter · Prof. Dr. Moritz Brinkmann · Prof. Dr. Ulrich Ehrlicke · Prof. Dr. Horst Eidenmüller ·
Prof. Dr. Dr. h.c. Dr. h.c. Holger Fleischer · RA Dr. Burkard Göpfert · Vors. Richter am BGH a.D. Prof. Dr. Wulf Goette
MinDir. Marie Luise Graf-Schlicker · Prof. Dr. Mathias Habersack · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfram Henckel ·
Prof. Dr. Carsten Herresthal · Prof. Dr. Rainer Hüttemann · 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 / Marcel Jochum – Nochmals: Kein Nachrang kapitalmarktrechtlicher Schadensersatzansprüche in der Insolvenz des Emittenten

In Anknüpfung an ihre Publikation aus ZIP 2021, 653 nehmen die Verfasser kritisch zum Urteil des LG München I v. 23.11.2022 – 29 O 7754/21, ZIP 2022, 2505, Stellung, das im Fall „Wirecard“ die Anmeldung kapitalmarktrechtlicher Schadensersatzansprüche der Anleger zur Insolvenztabelle im Rang des § 38 InsO abgelehnt hat. Sie zeigen auf, dass die aktuelle Entscheidung des LG München I mit der höchstrichterlichen Rechtsprechung nicht vereinbar ist, sie den Gehalt des § 199 Satz 2 InsO missinterpretiert und die europarechtliche Dimension unterbelichtet. 277

Boris Dzida – Die „arbeitsrechtlichen Angaben“ im StaRUG-Restrukturierungsplan

Forderungen von Arbeitnehmern aus oder im Zusammenhang mit dem Arbeitsverhältnis sind gem. § 4 Satz 1 Nr. 1 StaRUG einer Gestaltung durch den Restrukturierungsplan entzogen. Gleichwohl sind in den darstellenden Teil des Restrukturierungsplans Angaben zur Position der Arbeitnehmer, zu den Auswirkungen des Restrukturierungsvorhabens auf die Beschäftigung sowie zu den Modalitäten der Unterrichtung und Anhörung der Arbeitnehmervertretungen aufzunehmen (Nr. 2 und 7 der Anlage zu § 5 Satz 2 StaRUG). Es stellt sich die Frage, welche Einzelheiten insoweit darzustellen sind und welche Ausführlichkeit hierbei erforderlich ist. 287

Rechtsprechung

Bank- und Kreditsicherungsrecht

Rückforderung von Kontoführungsgebühren wegen Unwirksamkeit der Zustimmungsfiktion in Banken-AGB – Keine Übertragbarkeit der energievorsorgungsvertragsrechtlichen Drei-Jahres-Lösung des BGH

(LG Trier, Urt. v. 25.11.2022 – 1 S 69/22)..... 295

Inhalt

Aufklärungs- und Beratungspflichten der Bank bei Abschluss eines Avalkreditvertrags mit Stopp-Loss-Order-Vereinbarung

(OLG Braunschweig, Urt. v. 3.6.2022 – 4 U 264/21 [Ls.]..... 301

Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

Verfassungsmäßigkeit des Solidaritätszuschlags

(BFH, Urt. v. 17.1.2023 – IX R 15/20)..... 301

Grundsätzlich nur formelle Schlüssigkeitsprüfung des Registergerichts bei Geschäftsführerwechsel

(KG, Beschl. v. 5.10.2022 – 22 W 54/22)..... 310

Vertrags- und Haftungsrecht

Endgültige Klärung des Streitstoffs als Voraussetzung der Rechtskraft eines Urteils

(BGH, Beschl. v. 14.12.2022 – IV ZB 1/22)..... 312

Anrechnung ausländischer Quellensteuer bei Lizenzentnahmen

(BFH, Urt. v. 17.8.2022 – I R 14/19)..... 313

Insolvenz- und Sanierungsrecht

Haftung des Kommanditisten auch für Kosten des Insolvenzverfahrens

(LG Stuttgart, Urt. v. 22.6.2022 – 27 O 45/22)..... 315

Festsetzung des Gegenstandswerts bei Feststellungsantrag nach Anzeige der (Neu-) Masseunzulänglichkeit im Insolvenzverfahren

(LAG Berlin-Brandenburg, Beschl. v. 23.11.2022 – 26 Ta (Kost) 6064/22)..... 319

An Pflegeperson weitergeleitetes Pflegegeld unpfändbar

(BGH, Beschl. v. 20.10.2022 – IX ZB 12/22 [Ls.]..... 322

Steuern aus Restschuldbefreiung als Masseverbindlichkeiten bei Betriebsaufgabe nach Insolvenzeröffnung

(BFH, Urt. v. 6.4.2022 – X R 28/19 – ZRI 2023, 21 [Ls.]..... 322

Arbeits- und Sozialrecht

Keine Pflicht des Arbeitnehmers zum Lesen dienstlicher Mitteilungen in Freizeit

(LAG Kiel, Urt. v. 27.9.2022 – 1 Sa 39 öD/22)..... 322

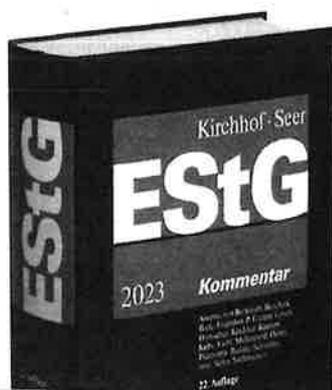
Verfahrens- und Vollstreckungsrecht

Erzwingung der materiellen Wahrheit der erteilten Rechnung durch Vollstreckung eines Titels auf Abgabe einer eidesstattlichen Versicherung

(BGH, Beschl. v. 13.10.2022 – I ZB 69/21)..... 326

Sorgfaltspflichten bei Übermittlung fristgebundener Schriftsätze per beA

(BGH, Beschl. v. 30.11.2022 – IV ZB 17/22 [Ls.]..... 332



Wahre Größe zeigt sich in der Wirkung.

Hier finden Sie überzeugende Antworten auf aktuelle Fragen in Form rechtssicherer Argumente und praxistauglicher Lösungen.

Neuaufgabe u.a. mit: JStG 2022, 4. Corona-Steuerhilfegesetz, Steuerentlastungsgesetz 2022 und Inflationsausgleichsgesetz.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter otto-schmidt.de

Inhalt

ZIP Report



Aktuelle Rechtsprechung

EuG: Zugang Privater zu Dokumenten des Rates im laufenden Gesetzgebungsverfahren	R4
BAG: Beginn der Verjährungsfrist bei Urlaubsabgeltungsanspruch	R4
BAG: Urlaubsabgeltung bei tarifvertraglicher Ausschlussfrist	R5
LG Kiel: Rückzahlung von Vorfälligkeitsentschädigung	R5

Gesetzgebung

BMJ: RefE zur Verfassungstreue ehrenamtlicher Richter	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 via Telefon: 0321/63776-897.](mailto:kundenservice@otto-schmidt.de)

Harte Entscheidungen brauchen eine sichere Grundlage
Otto Schmidt online

Insolvenzrecht
 Beratermodul

4 Wochen gratis nutzen!

Aktuelle Antworten zur Insolvenz, Sanierung und Restrukturierung von Unternehmen.

79 € pro Monat für 3 Nutzer.
otto-schmidt.de/bminz

Preisstand 11.03.2023

Geschäftsführende Herausgeber:

Prof. Dr. Reinhard Bork, Hamburg

RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

Henning Sämisch

Die neue Harmonisierungs-
verwalterloses Verfahren als Risiko?

S. 93

BGH, 8. 12. 2022

Internationale Zuständigkeit der deutschen
Insolvenzgerichte bei einem in Drittstaat
gestellten Eröffnungsantrag

S. 101

BGH, 8. 12. 2022

Kongruenz bei Herstellung einer Aufrechnungslage

S. 106

BGH, 20. 10. 2022

Unpfändbarkeit des an die Pflegeperson weiter-
geleiteten Pflegegelds

S. 109

BAG, 8. 11. 2022

Fehlende Zuleitung der Massenentlassungs-
anzeige an den Betriebsrat

S. 124

BFH, 3. 8. 2022

Keine anfechtbare Rechtshandlung bei Vorsteuer-
berichtigungsanspruch nach Bestellung eines
„schwachen“ vorläufigen Insolvenzverwalters

S. 111

OLG Düsseldorf, 14. 11. 2022

Voraussetzungen für die Geltendmachung eines
Gesamtschadens durch den Insolvenzverwalter

S. 116



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

Inhaltsverzeichnis

Aufsätze

Henning Sämisch, Hamburg

Die neue Harmonisierungsrichtlinie – verwalterloses Verfahren als Risiko? 93

Rechtsprechung

Insolvenzrecht

BGH v. 8. 12. 2022 – IX ZB 72/19

Internationale Zuständigkeit der deutschen Insolvenzgerichte bei einem in Drittstaat gestellten Eröffnungsantrag 101

BGH v. 8. 12. 2022 – IX ZR 175/21

Kongruenz bei Herstellung einer Aufrechnungslage 106

BGH v. 24. 11. 2022 – IX ZB 15/22

Kein Rechtsmittel gegen Zwischenbeschluss des Beschwerdegerichts im Verfahren über Festsetzung der Vergütung des Insolvenzverwalters 108

BGH v. 20. 10. 2022 – IX ZB 12/22

Unpfändbarkeit des an die Pflegeperson weitergeleiteten Pflegegelds 109

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

<i>BGH v. 13. 10. 2022 – IX ZR 266/20</i> Vergütung des gemeinsamen Vertreters der Schuldverschreibungsgläubiger	110
<i>BFH v. 3. 8. 2022 – XI R 44/20 +</i> Keine anfechtbare Rechtshandlung bei Vorsteuerberichtigungsanspruch nach Bestellung eines „schwachen“ vorläufigen Insolvenzverwalters	111
<i>OLG Düsseldorf v. 14. 11. 2022 – I-12 W 17/22</i> Voraussetzungen für die Geltendmachung eines Gesamtschadens durch den Insolvenzverwalter	116
<i>LG Münster v. 1. 12. 2022 – 8 O 242/22</i> Rechtsschutzbedürfnis für Klage auf Zahlung von Arbeitnehmerbeiträgen	119
<i>LG Köln v. 24. 11. 2022 – 14 O 423/18</i> Unwirksamkeit von Zahlungsanweisungen des Schuldners nach Eröffnung des Insolvenzverfahrens	120
<i>AG Ludwigshafen v. 12. 12. 2022 – 3a IN 389/22 Lu</i> Anordnung von Verfügungsbeschränkungen bei der vorläufigen Eigenverwaltung	123

Arbeitsrecht

<i>BAG v. 8. 11. 2022 – 6 AZR 15/22 +</i> Fehlende Zuleitung der Massenentlassungsanzeige an den Betriebsrat	124
---	-----

Report

Stellungnahme des VID zum RefE eines Gesetzes zur Förderung des Einsatzes von Videokonferenztechnik in der Zivilgerichtsbarkeit und den Fachgerichtsbarkeiten	135
--	-----

Literatur

<i>Reinhard Bork, Hamburg</i> McCormack, Gerard, EU Insolvency Law – Cross-Border Insolvency Law in Comparative Focus, 2022	140
--	-----

Anwältinnen

blatt



WU
WIRTSCHAFTS
 UNIVERSITÄT
 WIEN VIENNA
 UNIVERSITY OF
 ECONOMICS
 AND BUSINESS

D3-Z121

107

Bemerkenswertes aus der
 Judikatur des OGH in
 Strafsachen seit 2020

Das Verbrechenopfergesetz im
 Wandel der Zeit – Schlaglichter

128

Mag.^a Danijela Dworzak, Mag.^a
 Julia Mair und MMag.^a Dr.ⁱⁿ
 Elisa Florina Ozegovic, LL. M. –
 Rechtsanwältlicher Bereit-
 schaftsdienst

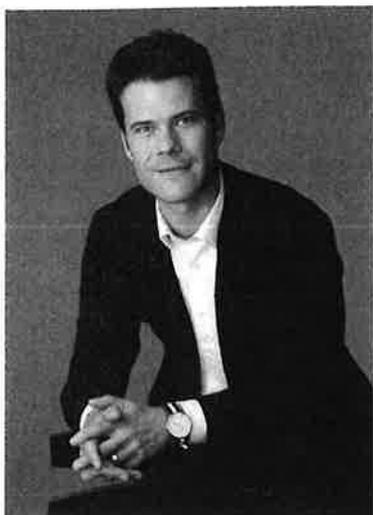


106

Christoph Küng

Inhalt 02_2023

- 93 Editorial
- 95 Wichtige Informationen
- 97 Recht kurz & bündig
- 102 Europarecht kurz & bündig
- 104 Europa aktuell
- 106 3 Fragen an ...



Christoph Küng

Foto: Swiss LegalTech Association

- 154 Inserate
- 156 Indexpzahlen
- 156 Impressum

AUTORINNEN UND AUTOREN DIESER AUSGABE:

RA Dr. Manfred Ainedter, Wien
 Mag.^a Silvana Asen, ÖRAK
 RA Mag. Gerold Beneder, Wien
 RA Dr. Michael Buresch, Wien
 Mag. Alexander Dittenberger, ÖRAK
 RA Mag. Franz Galla, Wien
 RA Ing. Dr. Wolfgang Gappmayer LL.M., Wien
 RA Dr. Rainer Hable, M.Sc. (LSE), Wien
 Mag. Reinhard Hohenegger, Wien
 Mag.^a Ursula Koch, ÖRAK
 Mag.^a Jessica König, ÖRAK Büro Brüssel
 RAⁱⁿ Britta Kynast, ÖRAK Büro Brüssel
 em. RA Prof. Dr. Nikolaus Lehner, Wien
 Mag. Christian Moser, ÖRAK
 Univ.-Prof. Dr. Stefan Perner, Wien
 RAⁱⁿ Dr.ⁱⁿ Marcella Prunbauer-Glaser, Wien
 Hon.-Prof. Dr. Eckart Ratz, Wien
 RA Dr. Ullrich Saurer, Graz
 RA Mag. iur. Dr. iur. Felix Karl Vogl, Schruns
 MDes, Stefan Wurzl, Wien

ABHANDLUNGEN

- 108 Bemerkenswertes aus der Judikatur des OGH in Strafsachen seit 2020
Eckart Ratz
- 121 Das Verbrechenopfergesetz im Wandel der Zeit – Schlaglichter
Franz Galla

SERVICE

- 128 Im Gespräch
- 132 Termine
- 133 Chronik
- 136 Aus- und Fortbildung
- 141 Rezensionen
- 146 Zeitschriftenübersicht

RECHTSPRECHUNG

- 152 Umgehung des Rechtsanwalts der anderen Partei – Uneindeutigkeit von Feststellungen im Disziplinarerkenntnis
- 153 Vertraulichkeit von Disziplinarangelegenheiten

IDW LIFE

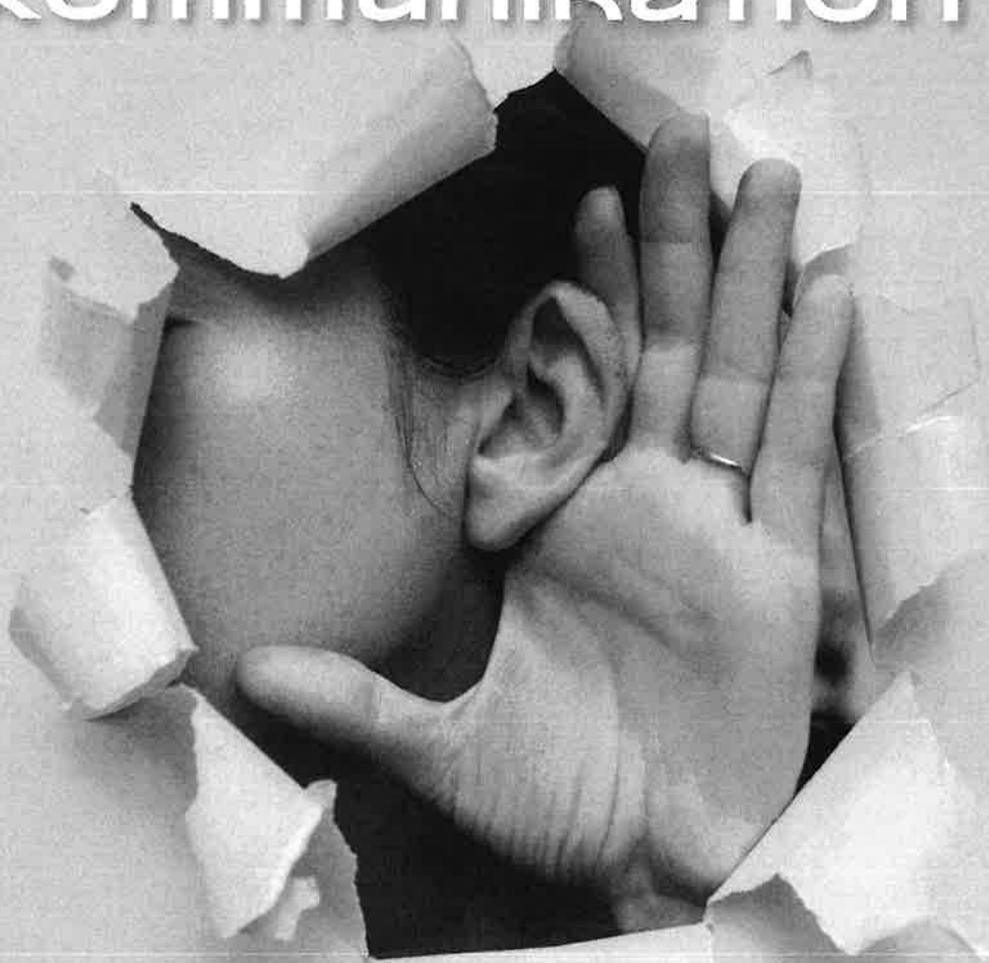


GEMEINSCHAFT



D3-Z7

ERFOLGREICHE KOMMUNIKATION



Die fachliche Frage //////////////////////////////////////
Handelsrechtliche Rechnungslegung nach
Aufhebung des Liquidationsverfahrens // S. 120

Neu in den **IDW** Fachnachrichten
IDW RS HFA 9

Inhalt

- 0089 Editorial
- 0091 Inhalt

Fokus

- 0092 Mandantenkommunikation – mit Konzept zum Erfolg
- 0095 Investigative Kommunikation – schwierige Gespräche meistern
- 0098 Mein Weg zur Social-Media-Kommunikation
- 0101 Die Macht der Stimme und der Körperhaltung

Blick nach innen

- 0104 Projekte
- 0105 Standpunkte
- 0107 Fachgremien
- 0108 Kleinere und mittelständische Praxen
- 0109 Nachwuchs
- 0110 Portrait

Veranstaltungen

- 0113 Veranstaltungskalender

Blick nach außen

- 0115 Branchennews

Service

- 0119 Zahl/Wort des Monats
- 0120 Fachliche Frage
- 0122 Rechtsprechung
- 0124 Ansprechpartner*innen und Impressum



IDW Fachnachrichten

- 0127 Einzelfragen zur Bilanzierung von Finanzinstrumenten nach IFRS (IDW RS HFA 9)
- 0148 Auswirkungen des Kriegs gegen die Ukraine auf die Rechnungslegung und deren Prüfung (Fachlicher Hinweis – 4. Update)
- 0149 Auswirkungen der Turbulenzen auf den Energiemärkten auf die Energiebranche (Fachlicher Hinweis)
- 0153 FAB: Erfassung von Inflationsausgleichsprämien in IFRS- und HGB-Abschlüssen
- 0153 BFA: Ermittlung des durchschnittlichen Zinssatzes für den sog. finalen Verzinsungszeitraum

Mohr Siebeck
72010 Tübingen
Postfach 2040
ISSN 0022-6882

Redaktion:
72074 Tübingen
Wilhelmstraße 18
jz@mohrsiebeck.com

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

WU
D3-Z134

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

Juristen Zeitung



3

78. Jahrgang
3. Februar 2023
Seiten 53–104

Aus dem Inhalt:

Claus Dieter Classen

Perspektiven der europäischen Rechtsgemeinschaft

Markus Ogorek

Rechtsschutz bei nachrichtendienstlicher
Individualüberwachung gemäß § 3 G 10

Tamina Preuß

Digitalisierung im Strafverfahren

Johannes Wertenbruch

Das MoPeG – die Reform des Rechts der
Personengesellschaften

Martin Häublein und **Arnold Lehmann-Richter**

Zur Geltung der Heilungsregelungen bei ordentlicher
Zahlungsverzugskündigung des Vermieters de lege
lata et ferenda

Anmerkung von

Herbert Roth

Kompetenzwidrige Eingriffe des EuGH in die
nationalen Zivilprozessrechte



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

3 78. Jahrgang
3. Februar 2023

Juristen Zeitung



Inhalt

Aufsätze

Professor Dr. Claus Dieter Classen
Perspektiven der europäischen Rechtsgemeinschaft 53

Professor Dr. Markus Ogorek, LL.M. (Berkeley)
Rechtsschutz bei nachrichtendienstlicher Individual-
überwachung gemäß § 3 G 10 60

Dr. Tamina Preuß
Digitalisierung im Strafverfahren 68

Gesetzgebung

Professor Dr. Johannes Wertenbruch
Das MoPeG – die Reform des Rechts der
Personengesellschaften 78

Besprechungsaufsatz

Professor Dr. Martin Häublein und
Professor Dr. Arnold Lehmann-Richter
Zur Geltung der Heilungsregelungen bei ordentlicher
Zahlungsverzugskündigung des Vermieters de lege lata
et ferenda 89

Umschau

Erwiderung

Legislative Generalkassation strafgerichtlicher Urteile:
Eine rechtsstaatliche Grenzüberschreitung?
Dr. Jakob Hohnerlein 94

Schlusswort

Verfassungsprinzipien und demokratische Gesetzgebung
Professor Dr. Dr. h.c. Michael Kubiciel 96

Literatur

Christian Neumeier: Kompetenzen
Professor Dr. Markus Winkler 98

Anmerkung

EuGH (GK), 17. 5. 2022 C-693/19 und C-831/19
Anmerkung von
Professor Dr. Dr. h.c. Herbert Roth
Kompetenzwidrige Eingriffe des EuGH in die
nationalen Zivilprozessrechte 100

JZ Information

Aktuelles aus der Rechtsprechung/
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte 32*
Gesetzgebung 33*
Entscheidungen in Leitsätzen 38*
Neuerscheinungen 48*
Zeitschriftenübersicht 61*
Sammelwerke 65*
Impressum 66*

Arbeit & Wirtschaft



WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z237



Gegen Druck

Gehetzt, kontrolliert, ausgebrannt: Die Wirtschaft setzt Arbeitnehmer:innen permanent unter Druck. Das sollten wir schleunigst ändern – ganz solidarisch.

Nein, danke / 6

Arbeiten bis zum Umfallen
geht nicht gut

Ja, bitte / 20

Positiv und solidarisch
gegen Populismus

Inhalt

GEHETZT, KONTROLLIERT, AUSGEBRANNT

12 Der Arbeitsdruck nimmt zu: Die einen leiden unter Arbeitsverdichtung, andere unter ständiger Kontrolle, dazu kommt das Gefühl, ständig erreichbar sein zu müssen. Das führt dazu, dass nicht nur das System krank ist, sondern auch immer mehr Arbeitnehmer:innen krank werden.

DORTHIN GEHEN, WO ES BRENNT

20 Die begründete Angst vor dem gesellschaftlichen Abstieg führt immer mehr Arbeitnehmer:innen ins Lager der Populist:innen. Was bedeutet dieser Trend für unsere Demokratie? Nichts Gutes. Der Soziologe Klaus Dörre analysiert, wie Politik und Gewerkschaften gegensteuern können.

WANN, WENN NICHT JETZT?

40 Das Gros der Arbeitgeber:innen ist nicht für eine Arbeitszeitverkürzung zu haben und argumentiert viel lieber mit dem Schlagwort „Fachkräftemangel“. Aber gibt es den überhaupt? Und warum käme eine kürzere Normalarbeitszeit allen zugute?

The Working Dead	6
Arbeiten bis zum Umfallen: Kann das noch lange gut gehen?	
Hierarchien immer schön flach halten	10
Agiles Arbeiten hält Einzug in viele Branchen – eine Analyse	
Frauen als Spielball der Krise?	11
Die „große Frage“ beantwortet Käthe Leichter	
Die Situation ist prekär	16
Ist New Work das Allheilmittel gegen die kranke Arbeitswelt?	
Stress, lass nach!	18
Junge Menschen haben andere Vorstellung. Wann kommt das an?	
Innovationen mit Herzblut	27
Wie das Hanusch-Krankenhaus gegensteuert. Eine Reportage	
Corona hat uns zusammengeschweißt	31
Dr. ⁱⁿ Valerie Nell-Duxneuner im Interview	
Rund um die Uhr rotieren	32
Planbarkeit und gesundes Arbeitsumfeld, ein Muss im Schichtbetrieb	
Mit voller Energie in die Zukunft	36
Klimakrise und neue Jobs – ein Umbruch mit Fragezeichen	
Streikrecht in Gefahr – brisante Pläne der EU	39
Ein Beitrag aus dem A&W-Blog	
Teilzeitzwang mit System	42
Über die Auswirkungen der Balance-Rechnung	
Humanisierung der Arbeit?	44
Paul Blaus Analyse über tiefere Ursachen des Arbeitsdrucks	
Raus aus dem Hamsterrad	46
Das letzte Wort hat Josef Muchitsch	

100 Jahre
ARBEIT & WIRTSCHAFT

GStB Gestaltende Steuerberatung

Steuerplanung · Steueroptimierung · Gestaltungsmodelle



Ihr Plus im Netz: gstb.iww.de | S. 37 – 74
Online | Mobile | Social Media



02 | 2023

Kurz informiert

Architekturbüro: Keine Einbeziehung eines anteiligen Kaufpreises für einen Garten in den Aufgabegewinn	37
Erlass von Nachzahlungszinsen im Zuge von Corona-Maßnahmen	37
Grunderwerbsteuer: Sonderwünsche sind als Teil der Bemessungsgrundlage steuerpflichtig.....	38
Ärztliche Heilbehandlungen als begünstigte Teilleistungen einer im Übrigen nicht begünstigten Krankenhausleistung	39
Massentierhaltung: Wohl keine Steuerermäßigung für an einen Ferkelproduzenten erbrachte Beratungsleistungen	39

Steuerstreit

Mit dem Prüfer auf „Augenhöhe“: Aktuelle Rechtsprechung zur Außenprüfung....	40
--	----

Umsatzsteuer

„Hammer-Urteil“ des EuGH: Keine Steuerschuld für überhöhten Steuerausweis an Endverbraucher	46
---	----

Kapitalgesellschaften

Gewinnabführungsverträge: Strenge Formvorschriften bei der Organschaft.....	48
---	----

Einkünfte aus Gewerbebetrieb

P&R-Container-Fälle: Paradigmenwechsel in der Besteuerung der Einkünfte aus Containervermietung?	51
--	----

Holdinggesellschaften

Kein Vorsteuerabzug einer Holding für Leistung per Sacheinlage an die Tochter-KG	54
--	----

Photovoltaikanlagen

Abfärbung bei Betrieb einer Photovoltaikanlage – alle Probleme gelöst?	58
--	----

Kapitalgesellschaften

Gestaltungsmöglichkeiten mit inkongruenten Gewinnausschüttungen	64
---	----



DEUTSCHE ZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTS- UND

DZWIR

SCHRIFTFÜHRUNG
Redaktion: Michael Schmidt

Inhalt

Aufsätze

Markus Geißler

Grundlagen und Grundfragen zur Einziehung von GmbH-Anteilen — 1

Dr. jur. Niels Kaufmann

Der Insolvenzplan als Rettungsring.

Besprechung des BGH-Beschlusses vom 19. 5. 2022 – IX ZB 6/21, DZWIR 2023, 46 — 14

Dokumentation

Sanierungs- und insolvenzrechtliches Krisenfolgenabmilderungsgesetz (SanInsKG), vormals COVID-19-Insolvenzaussetzungsgesetz (COV-InsAG)

Artikel 9 und 10 des Gesetzes zur Abschaffung des Güterrechtsregisters und zur Änderung des COVID-19-Insolvenzaussetzungsgesetzes vom 31. 10. 2022 (BGBl. I 1966) nebst Begründung aus der Formulierungshilfe der Bundesregierung vom 5. 10. 2022 zu dem Änderungsantrag BT-Drs. 20/4087 zu BT-Drs. 20/2730 — 17

BMF, Schreiben vom 7. 6. 2022 – IV C 6 – S 2244/20/10001 :001 (2022/0474692)

Ertragsteuerrechtliche Behandlung von Gesellschafterdarlehen (§ 17 Abs. 2a EStG), Bürgschaftsregress- und vergleichbaren Forderungen — 19

Rechtsprechung

Europäische Gerichtsbarkeit

EuGH, Urteil vom 18. 10. 2022 – C-677/20 – IG Metall und ver.di

Mitbestimmung von Arbeitnehmervertretern im Aufsichtsrat nach Umwandlung in eine SE — 23

Arbeitsgerichtsbarkeit

BAG, Urteil vom 26. 4. 2022 – 9 AZR 228/21

Arbeitnehmerüberlassung aus dem Ausland — 29

Finanzgerichtsbarkeit

BFH, Urteil vom 5. 4. 2022 – IX R 27/18

Steuerbescheid nach Eröffnung des Insolvenzverfahrens — 37

Zivilgerichtsbarkeit

BGH, Urteil vom 16. 2. 2022 – XII ZR 17/21

Miete bei pandemiebedingter Geschäftsschließung — 41

BGH, Beschluss vom 19. 5. 2022 – IX ZB 6/21

(Besprechung Dr. iur. Niels Kaufmann, S. 14)

Insolvenzplan und Antrag auf Restschuldbefreiung — 46

BGH, Urteil vom 13. 7. 2022 – XII ZR 75/21

Miete bei pandemiebedingter Betriebsbeschränkung — 49

BGH, Beschluss vom 21. 7. 2022 – IX ZB 63/21

Geltendmachung von Forderungen des Insolvenzschuldners gegen Dritte — 54

Nachrichten

BFH, Gewerbesteuerrechtliches Schachtelprivileg bei doppelt ansässigen Kapitalgesellschaften (Urteil vom 28. 6. 2022 – I R 43/18) — 56

BFH, Auslegung eines Gewinnabführungsvertrags mit Nachtragsvermerk (Urteil vom 13. 7. 2022 – I R 42/18) — 56

BGH, Unterlassungsantrag, bezogen auf mehrere Handlungsformen einer Wettbewerbsverletzung (Urteil vom 2. 6. 2022 – I ZR 93/21 – »7 x mehr«) — 56

BGH, Eigentümereintrag im Grundbuch (Urteil vom 16. 9. 2022 – V ZR 151/21) — 56

BGH, Verjährungshemmung bei Musterfeststellungsklage (Urteil vom 26. 9. 2022 – VIa ZR 124/22) — 56

BGH, Angabe des Verzugszinssatzes im Darlehensvertrag (BGH, Urteil vom 18. 10. 2022 – XI ZR 226/21 wie Urteil vom 12. 4. 2022 – XI ZR 179/21) — 56

EU-Kommission, Harmonisierung des Insolvenzrechts (Richtlinienvorschlag vom 7. 12. 2022) — 56



NZS

Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zeiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Ulrich Becker

Prof. Dr. Wiebke Brose

Pablo Coseriu

Prof. Dr. Dagmar Felix

Prof. Dr. Stefan Greiner

Prof. Dr. Stephan Harbarth

Prof. Dr. Thorsten Kingreen

Prof. Dr. Ferdinand Kirchhof

Dr. Gerhard Knorr

Prof. Dr. Katharina von Koppenfels-Spies

Dr. Miriam Meßling

Prof. Dr. Hermann Plagemann

Prof. Dr. Christian Rolfs

Prof. Dr. Franz Ruland

Prof. Dr. Rainer Schlegel

Prof. Dr. Helge Sodan

Prof. Dr. Wolfgang Spellbrink

Prof. Dr. Raimund Waltermann

Aus dem Inhalt

Th. Spitzlei

Das neue Bürgergeld – Paradigmenwechsel im SGB II? 121

H. S. Maaß

NZS-Jahresrevue 2021/2022: Vertragsarztrecht (Teil 2) 129

BSG

Obligatorische Anschlussversicherung für Bezieher
von AsylbLG-Leistungen (Anm. A. Nusser) 138

BSG

Neutralitätspflicht der Krankenkassen im Apotheken-
wettbewerb (Anm. I. Geckeler) 143

BSG

Rechtsinstitut des fiktiven wirtschaftlichen Alternativ-
verhaltens im Rahmen von Krankenhausabrechnungen
(Kurzkommentierung C. Prange) 147

BSG

Lückenhafte Arbeitsunfähigkeitsfeststellung
(Kurzkommentierung A. Nusser) 148

BSG

Anspruch auf Übergangsgeld für ALG II-Bezieher
(Kurzkommentierung T. Schweitzer) 153

BSG

Ersatzverordnung von Impfstoff nach Fehlkühlung
(Kurzkommentierung C. Matthäus) 156

BSG

Befugnis zur Einzelgeschäftsführung eines Minderheits-
gesellschafters bedingt alleine keine Selbstständigkeit
(Kurzkommentierung U. Kern) 158

www.nzs.beck.de



C.H. BECK

4/2023

13. Februar 2023

32. Jahrgang S. 121–160



6950202304

NZS aktuell

<i>Gesetzgebung</i>	Neue Struktur für die Unabhängige Patientenberatung	VI
<i>Rechtsprechung</i>	BSG: Grundsätze der Arzneimittelzulassung gelten auch bei Risiken in der Schwangerschaft	VI
	LSG Niedersachsen-Bremen: Bremer Unterkunftskosten für Hartz-IV-Empfänger teilweise zu hoch	VI
	LSG NRW: Pandemiefolgen bei Sperrzeit zu berücksichtigen	VII
	SG Hannover: Hausarzt klagt erfolgreich gegen Honorarrückforderungen der Kassenärztlichen Vereinigung (KV)	VII
<i>Mitteilungen</i>	Arbeitsmarkt im Januar 2023: Jahreszeitlich üblicher Anstieg der Arbeitslosigkeit	VIII
	Auswirkungen der Wohngeldreform auf Bürgergeld-Bezieher	VIII
	Einführung des elektronischen Rezepts	IX
	Beschäftigte von Post-, Kurier- und Expressdiensten	IX
	Covid-19-Hospitalisierung bei Kindern Langzeitarbeitsloser	IX
	Petitionsausschuss: Abschlagsfreie Rente für schwerbehinderte Menschen ab 60	IX
	Gesundheitscoaching und Kinderschmerztherapie: Innovationsausschuss beim G-BA empfiehlt Ergebnistransfer in die Regelversorgung	X
<i>Veranstaltungen</i>	Rechtssymposium des G-BA: „Sektorenübergreifende Versorgungsplanung im Lichte der Krankenhausvergütungsreform“	X

Aufsätze und Berichte

<i>Thomas Spitzlei</i>	Das neue Bürgergeld – Paradigmenwechsel im SGB II?	121
<i>Helen S. Maaß</i>	NZS-Jahresrevue 2021/2022: Vertragsarztrecht (Teil 2)	129

Rechtsprechung

Rechtsprechung im Volltext

Krankenversicherungsrecht

BSG 10.03.2022 – B 1 KR 30/20 R	Obligatorische Anschlussversicherung für Bezieher von AsylbLG-Leistungen (mit Anm. Anna Nusser)	138
BSG 01.06.2022 – B 3 KR 5/21 R	Neutralitätspflicht der Krankenkassen im Apothekenwettbewerb (mit Anm. Ingo Geckeler)	143

Kommentierte Rechtsprechung

Krankenversicherungsrecht

- BSG
26.04.2022 – B 1 KR 14/21 R Rechtsinstitut des fiktiven wirtschaftlichen Alternativverhaltens im Rahmen von Krankenhausabrechnungen (*Carina Prange*) 147
- BSG
07.04.2022 – B 3 KR 16/20 R Lückenhafte Arbeitsunfähigkeitsfeststellung (*Anna Nusser*) 148
- LSG Hessen
22.01.2022 – L 1 KR 446/21 Kostenerstattung für Klimaheilbehandlung am Toten Meer (*Barbara Klopstock*) 149
- SG Köln
08.03.2022 – S 23 KR 1875/21 Verspätete Meldung der Arbeitsunfähigkeit bei Nichtteilnahme des Vertragsarztes am elektronischen Verfahren (*Henning Müller*) 150

Teilhaberecht

- LSG NRW
08.09.2022 – L 9 SO 403/20
(SG Duisburg) Schätzung eines behinderungsbedingten Unterkunfts-kostenmehrbedarfs mittels Mietspiegels (*Andreas Jenak*) 151

Unfallversicherungsrecht

- LSG Bayern
02.06.2022 – L 17 U 285/19 Versicherungspflicht von Hobbyjägern in der gesetzlichen Unfallversicherung (*Christine Osterland*) 152

Grundsicherungsrecht

- BSG
07.04.2022 – B 5 R 47/21 R Anspruch auf Übergangsgeld für ALG II-Bezieher (*Tobias Schweitzer*) 153
- LSG Niedersachsen-Bremen
07.07.2022 – L 8 SO 277/18 (Kein) Mehrbedarf wegen kostenaufwändiger Ernährung wegen einer Nicht-Zöliakie-Gluten-/Weizensensitivität (NCGS) (*Matthias Thum*) 154
- LSG NRW
04.01.2022 – L 14 R 455/19 Keine Rücknahme eines Rentenantrags ohne Zustimmung des Jobcenters, wenn dieses zur Rentenantragstellung aufgefordert hat (*Arne Habel*) 155

Vertragsarztrecht

- BSG
29.06.2022 – B 6 KA 14/21 R Ersatzverordnung von Impfstoff nach Fehlkühlung (*Claudia Matthäus*) 156

Beitragsrecht

- BSG
01.02.2022 – B 12 R 19/19 R Gesellschafterin-Geschäftsführerin ist nur selbstständig und beitragsfrei bei formal unbeschränkter Sperrminorität (*Uli Kern*) 157
- BSG
01.02.2022 – B 12 R 20/19 R Befugnis zur Einzelgeschäftsführung eines Minderheitsgesellschafters bedingt alleine keine Selbstständigkeit (*Uli Kern*) 158
- LSG Niedersachsen-Bremen
07.09.2022 – L 2 BA 6/22 Sozialversicherungsrechtlicher Status einer Pflegemutter (*Paul-Gerhard Stäbler*) 159
- LSG Bayern
08.09.2022 – L 4 KR 496/21 Wiederaufleben der Ausschlusswirkung des § 5 Abs. 8 Satz 2 SGB V (*Joachim Becker*) 160

Zeitschrift für das gesamte Medienrecht



Archiv für Presserecht

Herausgegeben von: Prof. Dr. Christian Berger · Prof. Dr. Emanuel H. Burkhardt · Prof. Dr. Karl-Eberhard Hain · Dr. Verena Hoene · Gernot Lehr · Dr. Christian Löffler · Prof. Dr. Roger Mann · Prof. Dr. Karl-Nikolaus Peifer · Dr. Jörg Soehring · Prof. Dr. Christian von Coelln · Vera von Pentz · Georg Wallraf · Prof. Dr. Johannes Weberling

afp-medienrecht.de

Zwei, die zusammengehören:
ZEITSCHRIFT



Profitieren Sie von Ihrer
ONLINE-DATENBANK



Aufsätze > *Johannes Hager* – Die Verdachtsberichterstattung 469

Johannes Weberling – Rechtmäßigkeit einer Subventionierung der morgendlichen Zustellung von Abonnement-Zeitungen 472

Tobias Hinderks – Journalisten als unerwünschte Plus-One? 478

Entscheidungen > Verurteilung einer bekannten Sängerin wegen Blasphemie (EGMR, UrT. v. 15.9.2022 – 8257/13 – Rabczewska gegen Polen) 491

Zulässige Bildberichterstattung über Aufnäher an der Uniform eines Bundespolizisten (BGH, UrT. v. 8.11.2022 – VI ZR 22/21) 495

Zulässige Meinungsäußerung über Hintergrund eines Angriffs auf Wahlkreisbüro (OLG Hamburg, UrT. v. 15.11.2022 – 7 U 32/21) 512

Kein Beitrag zur Meinungsbildung durch Beleidigung einer Politikerin wegen verfälschten Zitats (KG, Beschl. v. 31.10.2022 – 10 W 13/20) 514

Unzulässige Weitersendung von TV-Inhalten – Berliner Runde (OLG Köln, UrT. v. 21.10.2022 – 6 U 61/22) 519

Verdachtsberichterstattung über Industriespionage (OLG Hamburg, UrT. v. 23.8.2022 – 7 U 43/18) 526

Wettbewerbswidriges Angebot einer Nachrichten-App – „Newszone“ (LG Stuttgart, UrT. v. 21.10.2022 – 53 O 177/22) 544



Zeitschrift für das gesamte Medienrecht

Archiv für Presserecht



Herausgegeben von:

Prof. Dr. Christian Berger, Leipzig · Prof. Dr. Emanuel H. Burkhardt, Stuttgart · Prof. Dr. Karl-Eberhard Hain, Köln ·
RAin Dr. Verena Hoene, LL.M., Köln · RA Gernot Lehr, Bonn · Richter am BGH Dr. Christian Löffler, Karlsruhe ·
RA Prof. Dr. Roger Mann, Hamburg · Prof. Dr. Karl-Nikolaus Peifer, Köln · RA Dr. Jörg Soehring, LL.M., Hamburg ·
Prof. Dr. Christian von Coelln, Köln · Richterin am BGH Vera von Pentz, Karlsruhe · RA Georg Wallraf, Kerpen ·
RA Prof. Dr. Johannes Weberling, Berlin

Inhalt

afp-medienrecht.de

Aufsätze

Prof. Dr. Johannes Hager – Die Verdachtsberichterstattung

Die Regeln der Verdachtsberichterstattung überzeugen in ihrer gegenwärtigen Handhabung durch die Rechtsprechung nicht durchgängig. Wenn ein Bericht wahr ist, sind sie nicht anwendbar. In diesem Fall gilt das namentlich für die These, dass der Betroffene müsse Gelegenheit zur Äußerung erhalten muss. Für Äußerungen im privaten Bereich hat dieses Erfordernis von vornherein keine Legitimation. 469

Prof. Dr. Johannes Weberling – Rechtmäßigkeit einer Subventionierung der morgendlichen Zustellung von Abonnement-Zeitungen

Die Erhöhung des gesetzlichen Mindestlohns auf 12 € brutto pro Zeitstunde ab dem 1.10.2022 gefährdet die morgendliche Zustellung von Tageszeitungen gerade in ländlichen Gebieten, da die vorhandenen Zustellstrukturen nicht mehr wirtschaftlich finanzierbar sind. Ist vor diesem Hintergrund eine ggf. zeitlich begrenzte staatliche Subventionierung der morgendlichen Zustellung von Abonnement-Zeitungen zur Bewältigung des digitalen Wandels rechtmäßig? 472

Tobias Hinderks – Journalisten als unerwünschte Plus-One? – Begleitungsrechte der Medien bei Unternehmensbesuchen von Staatsvertretern

Als der Bundesminister für Wirtschaft und Klimaschutz, Robert Habeck, im März 2022 zur Eröffnung eines neuen Tesla-Werks in Brandenburg anreist, dürfen die Journalisten des ZDF ihn nur bis zum Parkplatz begleiten. Das Unternehmen verweigerte die Akkreditierung. Dieser Beitrag befasst sich mit der Frage, ob Journalisten einen Anspruch auf Begleitung von Ministern oder Abgeordneten gegenüber privaten Unternehmen haben. 478

EGMR-Rechtsprechung

Sebastian Zeitmann – Frankreich: Keine Freiheitsstrafe für Oben-ohne-Protest in Kirche – EGMR, UrT. v. 13.10.2022 – 22636/19 (Bouton gegen Frankreich) 483

Sebastian Zeitmann – Aserbaidschan: Veröffentlichung ungenauer und nicht überprüfter Informationen in Zeitung – EGMR, UrT. v. 6.10.2022 – 55069/11 (Khural und Zeynalov gegen Aserbaidschan) 484

Blick nach Brüssel

Dominik Eickemeier / Till Weiß – Stand: 1.12.2022 485



Otto Schmidt live - der Podcast. Neueste Urteile, wichtige Gesetze und Rechtsfragen.
Jetzt kostenlos anhören: otto-schmidt.de/podcast.

Inhalt

Medienkartellrecht

<i>Dr. Martin Jäger</i> – Stand: 1.12.2022	488
--	-----

Nachrichten

<i>Christine Libor</i> – Inkrafttreten des DMA	489
<i>Christine Libor</i> – Reform des öffentlich-rechtlichen Rundfunks	489
<i>Christine Libor</i> – Sicherungsanordnung für Nutzerspuren statt Vorratsdatenspeicherung	490
<i>Christine Libor</i> – Türkei: Desinformationsgesetz zur Verfolgung von Falschinformationen	490
<i>Christine Libor</i> – Hohes Bußgeld gegen Telegram wegen Verstoßes gegen NetzDG	490
<i>Christine Libor</i> – LMA-Studie: Nachbesserungsbedarf bei Transparenzangaben von Intermediären	490

Entscheidungen

Verurteilung einer bekannten Sängerin wegen Blasphemie	(EGMR, Ur. v. 15.9.2022 – 8257/13 – Rabczewska gegen Polen)	491
Zulässige Bildberichterstattung über Aufnäher an der Uniform eines Bundespolizisten	(BGH, Ur. v. 8.11.2022 – VI ZR 22/21, ECLI:DE:BGH:2022:081122UVIZR22.21.0)	495
Keine verpflichtende Streitschlichtung bei allen Ansprüchen wegen Verletzung des allgemeinen Persönlichkeitsrechts	(BGH, Ur. v. 25.10.2022 – VI ZR 258/21, ECLI:DE:BGH:2022:251022UVIZR258.21.0)	500
Zulässige spekulative Berichterstattung über Liebesbeziehung	(BGH, Ur. v. 2.8.2022 – VI ZR 26/21, ECLI:DE:BGH:2022:020822UVIZR26.21.0, AfP 2022, 419 [Ls.]) <i>m. Anm. Manuel Banck</i>	501
Kein Zugang zu Unterlagen des Bundessicherheitsrats	(BVerwG, Ur. v. 23.6.2022 – 10 C 3.21, ECLI:DE:BVerwG:2022:230622U10C3.21.0)	503
Informationszugang zu Sitzungsprotokollen eines Beirats bei einem Bundesministerium	(BVerwG, Ur. v. 5.5.2022 – 10 C 1.21, ECLI:DE:BVerwG:2022:050522U10C1.21.0)	509
Zulässige Meinungsäußerung über Hintergrund eines Angriffs auf Wahlkreisbüro	(OLG Hamburg, Ur. v. 15.11.2022 – 7 U 32/21)	512

Schützen Sie die Interessen
Ihrer Mandanten.
Otto Schmidt online

Medienrecht

Beratermodul

4
Wochen
gratis
nutzen!

Interessen schützen mit dem auf
Presse-, Medien- und Äußerungsrecht
spezialisierten Beratermodul.

25 € pro Monat für 3 Nutzer
otto-schmidt.de/bmmr

Inhalt

Unzureichende Überprüfung einer Kundenrezension i.R.e. Notice and take down-Verfahrens	(OLG Hamburg, Beschl. v. 9.11.2022 – 7 W 85/22).....	513
Kein Beitrag zur Meinungsbildung durch Beleidigung einer Politikerin wegen verfälschten Zitats	(KG, Beschl. v. 31.10.2022 – 10 W 13/20, ECLI:DE:KG:2022:1031.10W13.20.00).....	514
Unzulässige Weitersendung von TV-Inhalten – Berliner Runde	(OLG Köln, Urte. v. 21.10.2022 – 6 U 61/22).....	519
Verdachtsberichterstattung über Industriespionage	(OLG Hamburg, Urte. v. 23.8.2022 – 10 U 43/18).....	526
Kein Gegendarstellungsanspruch bzgl. uneindeutiger Titelschlagzeile	(OLG Karlsruhe, Beschl. v. 4.7.2022 – 14 W 53/22).....	533
Auskunftsanspruch bzgl. Hubschrauberflugs des Angehörigen einer Bundesministerin	(OVG NW, Beschl. v. 14.11.2022 – 15 B 1029/22).....	535
Kein Auskunftsanspruch gegenüber Kassenärztlicher Vereinigung	(VGH Bayern, Beschl. v. 10.8.2022 – 7 CE 22.1099).....	537
Wettbewerbswidriges Angebot einer Nachrichten-App – „Newszone“	(LG Stuttgart, Urte. v. 21.10.2022 – 53 O 177/22).....	544
Keine Rechtsverletzung durch Abbildung einer Person im Zusammenhang mit zeitgeschichtlichem Ereignis	(LG Köln, Urte. v. 25.8.2021 – 28 O 65/21).....	553
Kein Anspruch eines bei einer Fernsehproduktion gestürzten Zuschauers	(LG Offenburg, Beschl. v. 21.7.2022 – 2 O 417/21).....	555
Unzureichende Erfüllung der Auskunftsspflicht durch BMG	(VG Köln, Beschl. v. 24.8.2022 – 6 M 63/22, ECLI:DE:VGK:2022:0824.6M63.22.00).....	558
Vergütungsansprüche für Bühnenmusik – Der Idiot	(BGH, Urte. v. 7.4.2022 – I ZR 107/21, ECLI:DE:BGH:2022:070422UIZR107.21.0 (Ls.)).....	559
Kein Titelschutz für historisches Ereignis bezeichnendes Schlagwort – Curveball	(KG, Beschl. v. 25.3.2022 – 5 U 1032/20 (Ls.)).....	560

Buchbesprechungen

<i>Christian von Coelln – Ricker/Weberling, Handbuch des Presserechts, 7. Aufl. 2021</i>	560
--	-----

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.

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:

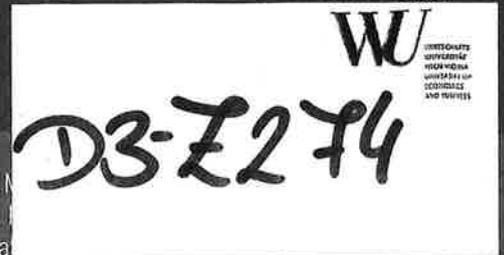


Mehr erfahren unter otto-schmidt.de/15FAO

Zeitschrift für Wirtschafts- und Steuerstrafrecht

42. Jahrgang

16. Februar 2023



Herausgegeben von: Prof. Dr. Markus Jäger, Richter am BGH · Dr. Matthias Korte, M.A., Dr. Wilhelm Krekeler, Rechtsanwalt, FA Strafrecht · Prof. Dr. h.c. Rudolf Mellinghoff, M.A., Dr. Manfred Möhrenschlager, Ministerialrat a.D. · Dr. Martina Müller-Ehlen, Oberstaatsanwältin, FA Strafrecht · Prof. Dr. Franz Salditt, Rechtsanwalt, FA Strafrecht, FA Steuerrecht · Prof. Dr. Roland Schmitz · Prof. Dr. Carsten Wegner, Rechtsanwalt, FA Strafrecht · Dr. Martin Wulf, Rechtsanwalt, FA Steuerrecht

Redaktion: Prof. Dr. Charlotte Schmitt-Leonardy · Prof. Dr. Roland Schmitz

> Lennart Fleckenstein – Die Einziehung des Tatertrages bei Geldwäsche nach der Reform des § 261 StGB	45
> Sebastian Peters – Die Steuerhinterziehung als Blankettstraftatbestand – Zugleich Anmerkung zu BGH wistra 2022, 518 (Hinterziehung von Anti-Dumping Zöllen)	51
> Oliver Harry Gerson – „Die Hölle, das sind die anderen“ – Strafe durch Verfahren?	56
> Abgrenzung von Taterträgen zu Tatobjekten (BGH, Urte. v. 20.7.2022 – 3 StR 390/21)	68
> Einziehung bei Marktmanipulation (BGH, Beschl. v. 29.6.2022 – 3 StR 130/22) <i>m. Anm. Thomas Richter</i>	70
> Betrug durch Scheinbewerbung (BGH, Beschl. v. 4.5.2022 – 1 StR 3/21)	73
> Untreue durch Rechtsanwalt (BGH, Beschl. v. 22.9.2022 – 1 StR 171/22)	78
> Hinweispflicht bei Wechsel der Täterschaftsform (BGH, Beschl. v. 27.9.2022 – 5 StR 104/22)	82
> Kenntnis der Finanzbehörde von den Besteuerungsgrundlagen (FG Münster, Urte. v. 24.6.2022 – 4 K 135/19 E) <i>m. Anm. Andreas Grötsch</i>	84



C.F. Müller

wistra-online.com



286202012302



Zeitschrift für Wirtschafts- und Steuerstrafrecht

42. Jahrgang | Heft 2 | 16. Februar 2023



Inhalt

Beiträge

Richter Dr. Lennart Fleckenstein, LL.M. (NYU), Düsseldorf – Die Einziehung des Tatertrages bei Geldwäsche nach der Reform des § 261 StGB	45
Rechtsanwalt Dr. Sebastian Peters, Köln – Die Steuerhinterziehung als Blankettstraftatbestand – Zugleich Anmerkung zu BGH wistra 2022, 518 (Hinterziehung von Antidumpingzöllen)	51
Wissenschaftlicher Mitarbeiter Dr. Oliver Harry Gerson, Universität Passau – „Die Hölle, das sind die anderen“ – Strafe durch Verfahren?	56

Aufsätze in Zeitschriften und Festschriften

Rechtsanwalt Dr. Matthias Dann, LL.M., Düsseldorf – Korruptions- und Wettbewerbsstrafrecht	65
--	----

Rechtsprechung

Europäischer Gerichtshof

EuGH, Urt. v. 22.11.2022 – C-37/20 und C-601/20 [Ls.]	Information über wirtschaftlichen Eigentümer	68
---	--	----

Bundesgerichtshof

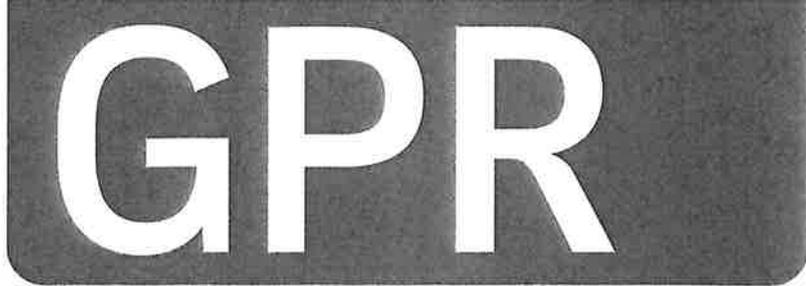
BGH, Urt. v. 20.7.2022 – 3 StR 390/21	Abgrenzung von Taterträgen zu Tatobjekten	68
BGH, Beschl. v. 29.6.2022 – 3 StR 130/22 <i>m. Anm. Thomas Richter</i>	Einziehung bei Marktmanipulation	70
BGH, Beschl. v. 4.5.2022 – 1 StR 3/21	Betrug durch Scheinbewerbung	73
BGH, Beschl. v. 22.9.2022 – 1 StR 171/22	Untreue durch Rechtsanwalt	78
BGH, Beschl. v. 27.9.2022 – 5 StR 104/22	Hinweispflicht bei Wechsel der Täterschaftsform	82

Andere Gerichte

FG Münster, Urt. v. 24.6.2022 – 4 K 135/19 E <i>m. Anm. Andreas Grötsch</i>	Kenntnis der Finanzbehörde von den Besteuerungsgrundlagen	84
--	---	----

wistra aktuell

Rechtsprechungsvorschau	R2
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte	R3
Aktuelle Rechtsprechung in Kürze	R3
Aktuelle Nachrichten	R5
Tagungsberichte	R7
Bericht aus der Gesetzgebung	R9



Zeitschrift für das Privatrecht der Europäischen Union



Herausgegeben von:

Christian Baldus · Martin Gebauer · Stefan Geibel · Peter Jung · Malte Kramme · Matthias Lehmann ·
Carl Friedrich Nordmeier · Martin Schmidt-Kessel · Michael Stupper · Brigitta Zöchling-Lud

Editorial >	Christian Baldus – Die Geistespreisbremse	249
Service >	Ruth Janal – Rehabilitation des „deutschen Sonderwegs“ – Der EuGH entscheidet über die primärrechtskonforme Auslegung des Art. 17 DSM-RL	251
	Lukas Fahrländer – Bevorstehende journalistische Bericht- erstattung über Marktgerüchte als Insiderinformation und Reichweite des Journalistenprivilegs	257
	Christian Baldus / Lena Kunz – Die Prüfung der internationalen Zuständigkeit – eine unionsrechtliche Pflicht im grenzüberschreiten- den Erbverfahren	262
	Andreas Piekenbrock – Die beschränkte Erbschaftsteuerpflicht im Lichte der Grundfreiheiten	266
	Elisabeth Brameshuber / Christina Schnittler – Europäisches Arbeitsrecht vor dem Gerichtshof der Europäischen Union ab dem Jahr 2016	274
	Adam Sagan – Anmerkung zu EuGH, Urt. v. 8.3.2022 – C-205/20 – NE vs. Bezirkshauptmannschaft Hartberg-Fürstenfeld II	283





Zeitschrift für das Privatrecht der Europäischen Union

European Union Private Law Review
Revue de droit privé de l'Union européenne



Herausgeber

Prof. Dr. Christian Baldus (Heidelberg) · Prof. Dr. Martin Gebauer (Tübingen) · Prof. Dr. Stefan Geibel (Heidelberg) · Prof. Dr. Peter Jung (Basel) · Prof. Dr. Malte Kramme (Innsbruck) · Prof. Dr. Matthias Lehmann (Bonn) · Richter Dr. Carl Friedrich Nordmeier (Wiesbaden) · Prof. Dr. Martin Schmidt-Kessel (Bayreuth) · Prof. Dr. Michael Stürner (Konstanz) · Prof. Dr. Brigitta Zöchling-Jud (Wien).

Mitglieder des Beirats

Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Peter-Christian Müller-Graff (Heidelberg · Vorsitzender) · Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Christian von Bar (Osnabrück) · Präsident des Bundesgerichtshofs a.D. Prof. Dr. Günter Hirsch (Karlsruhe) · Rechtsanwalt Klaus-Heiner Lehne, MdEP (Straßburg/Brüssel/Düsseldorf) · Prof. Avv. Nicolò Lipari (Rom) · Prof. Dr. Antonio Manuel Morales Moreno (Madrid) · Rechtsanwalt Dr. Eike Najork, LL.M. (Köln) · Vizepräsident des portugiesischen Verfassungsgerichts a.D. Prof. Dr. Rui Manuel Gens de Moura Ramos (Coimbra) · Prof. Dr. Joaquin José Rams Albesa (Madrid) · Richter am EuGH Sir Konrad Schiemann (Luxemburg) · Notar Dr. Robert Schumacher, LL.M. (Köln) · Prof. Dr. Jürgen Schwarze (Freiburg) · Referatsleiter „Vertragsrecht“ der Generaldirektion Justiz der Europäischen Kommission Prof. Dr. Dirk Staudenmayer (Brüssel) · Rechtsanwalt Prof. Dr. Louis Vogel (Paris) · Prof. Dr. Alessio Zaccaria (Verona).

Inhalt

Editorial

Prof. Dr. Christian Baldus – Editorial – Die Geistpreisbremse 249

Service

Allgemeines Unions- und Unionsprivatrecht

Prof. Dr. Ruth Janal – Rehabilitation des „deutschen Sonderwegs“ – Der EuGH entscheidet über die primärrechtskonforme Auslegung des Art. 17 DSM-RL 251

Wirtschafts- und Gesellschaftsrecht

Dr. Lukas Fahrländer – Bevorstehende journalistische Berichterstattung über Marktgerüchte als Insiderinformation und Reichweite des Journalistenprivilegs – Anmerkung zu EuGH, Urt. v. 15.3.2022 – C-302/20 – A vs. Autorité des marchés financiers (AMF) 257

Familien- und Erbrecht

Prof. Dr. Christian Baldus / Dr. Lena Kunz – Die Prüfung der internationalen Zuständigkeit – eine unionsrechtliche Pflicht im grenzüberschreitenden Erbverfahren – Anmerkung zu EuGH, Urt. v. 7.4.2022 – C-645/20, ECLI:EU:C:2022:267 – VA und ZA – Compétences subsidiaires en matière de successions 262

Prof. Dr. Andreas Pickenbrock – Die beschränkte Erbschaftsteuerpflicht im Lichte der Grundfreiheiten – Anmerkung zu EuGH, Urt. v. 21.12.2021 – C-394/20, ECLI:EU:C:2021:1044 – Finanzamt V 266



Aktionsmodul Zivilrecht, die perfekte Online-Bibliothek. Inklusive Vertragsvorlagen und Muster auf Basis der LAWLIFT-Technologie! 4 Wochen gratis nutzen: www.otto-schmidt.de/akr.

Inhalt

Dr. Carl Friedrich Nordmeier – Rezension zu: Huynh, Duy Tuong, Internationale Nachlassabwicklung im Lichte des Europäischen Nachlasszeugnisses – Zugleich eine rechtsvergleichende Betrachtung zu den Erbnachweisen im deutschen, österreichischen und europäischen Recht	273
--	-----

Arbeits- und Sozialrecht

Prof. Dr. Elisabeth Brameshuber / Dr. Christina Schnittler – Europäisches Arbeitsrecht vor dem Gerichtshof der Europäischen Union ab dem Jahr 2016

Der Beitrag befasst sich mit der Rechtsprechung des Europäischen Gerichtshofs zum europäischen Arbeitsrecht seit dem Jahr 2016 und gibt einen Überblick zu den Entwicklungen in den unterschiedlichen arbeitsrechtlichen Themenbereichen.	274
--	-----

Prof. Dr. Adam Sagan – Anmerkung zu EuGH, Urt. v. 8.3.2022 – C-205/20 – NE vs. Bezirkshauptmannschaft Hartberg-Fürstenfeld II. 283

Neues aus Brüssel

Prof. Dr. Martin Schmidt-Kessel / Isabelle Thiel, Bayreuth – Stand: 14.11.2022	286
---	-----

Sie können Tage nicht länger machen, aber effizienter.

Otto Schmidt online

Zivilrecht

4
Wochen
gratis
nutzen!

Aktionsmodul

Zivilrecht, Mietrecht, Arbeitsrecht und Familienrecht in einer Datenbank.

85 € pro Monat für 3 Nutzer.
otto-schmidt.de/akr

NZKart

03-7320

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

Neue Zeitschrift für Kartellrecht



www.nzkart.de

Herausgegeben von
Prof. Dr. Thomas Ackermann
RA Prof. Dr. Albrecht Bach
VorsRiBGH Dr. Klaus Bacher
RA Prof. Dr. Rainer Bechtold
Prof. Dr. Florian Bien
VorsRiOLG Jürgen Breiler
RA Dr. Ingo Brinker
Prof. Dr. Friedrich Wenzel Bulst
RA Dr. Michael Esser
MinRat Dr. Thorsten Käsberg
VorsRiLG Dr. Gerhard Klumpe
Prof. Dr. Torsten Körber
RiEuG Johannes Laitenberger
RA Dr. Thorsten Mäger
VPräs. b. BKartA Prof. Dr. Konrad Ost
Prof. Dr. Ulrich Schwalbe
Prof. Dr. Heike Schweitzer
RA Dr. Kathrin Westermann

Schriftleitung:
RA Dr. Ulrich Soltész

Einsendungen an:
einsendungen@NZKart.de



2/2023

S. 53–120 13. Februar 2023

Aus dem Inhalt

- Th. Lübbig*
No Harm in Having some Theory (of Harm),
or is there? (Editorial) 53
- B. Grzeszick*
Missbrauchsunabhängige Entflechtung nur gegen
Entschädigung! 55
- H. Wollmann/A. S. Reumann*
Grünes Kartellrecht: Vorbild Österreich? 61
- D. Fila*
Fusionskontrolle und Nachhaltigkeit 65
- D. Schlimpert/M. Schöner*
Kernbeschränkung des Art. 4 lit. e) VGVO 70
- F. Uebele*
Ist weniger mehr? OLG Düsseldorf zur
Transaktionswertschwelle 78
- H. Howaldt/C. Klöppner*
Das Ende der Pressemitteilung? 84
- EuGH*
Urteil Unilever Italia Speiseeisvertrieb 89
- EuGH*
Urteil Gleisabbau Litauen (essential facility) 97
- EuG*
Urteil Bewehrungsrundstahl (Ferriera Valsabbia) 103
- OLG Düsseldorf*
Beschluss Beiladung STIHL 109



P350202302

Editorial

Thomas Lübbig

No Harm in Having some Theory (of Harm), or is there?

53

Aufsätze

Bernd Grzeszick

Missbrauchsunabhängige Entflechtung nur gegen Entschädigung!

55

Hanno Wollmann/Anna Sofia Reumann

Grünes Kartellrecht: Vorbild Österreich?

61

David Fila

Fusionskontrolle und Nachhaltigkeit – (noch) nicht alles im grünen Bereich?

65

Denis Schlimpert/Markus Schöner

Die Kernbeschränkung des Art. 4 lit. e) VGVO – Zwischen Rechtssicherheit und Widersprüchlichkeit

70

Fabian Uebele

Ist weniger mehr? Das OLG Düsseldorf entscheidet zur Transaktionswertschwelle

78

Hendrik Howaldt/Carsten Klöppner

Das Ende der Pressemitteilung? – Verjährung vor dem Hintergrund der aktuellen EuGH-Rechtsprechung

84

Entscheidungen

Gerichtshof der Europäischen Union (EuGH)

EuGH	19. 1.2023 – C-680/20	Zur wirtschaftlichen Einheit von Hersteller und Vertriebshändlern	89
EuGH	12. 1.2023 – C-883/19 P	Zu einem Informationsaustausch, der auch wettbewerbsfördernde Wirkungen hat	92
EuGH	12. 1.2023 – C-719/21 P	Zur Abweisung einer unbegründeten Beschwerde bei der Kommission	96
EuGH	12. 1.2023 – C-42/21 P	Zum Missbrauch durch Kapazitätsabbau (essential facility)	97
EuGH	12. 1.2023 – C-57/21	Zur Offenlegung von Beweismitteln	99

Gericht der Europäischen Union (EuG)

EuG	9.11.2022 – T-655/19	Zu einem Bußgeldverfahren wegen eines EGKS-Kartells	103
-----	----------------------	---	-----

Oberlandesgerichte (OLG)

OLG Hamburg	12. 1.2023 – 15 U 29/21	Marktbeherrschung in der Vermarktung von Radiowerbezeiten	107
OLG Düsseldorf	21.12.2022 – VI Kart 5/22 (V)	Zur Beiladung nach Ende des Verwaltungsverfahrens	109
OLG Frankfurt a. M.	6.12.2022 – 11 U 149/21 (Kart)	Zur Verjährung des Gesamtschuldnerausgleichs zwischen Kartellanten	111
OLG Frankfurt a. M.	29.11.2022 – 11 U 110/18 (Kart)	Zum Anspruch eines EVU auf Abschluss eines Wegenutzungsvertrages	113
OLG Hamburg	24.11.2022 – 15 U 103/21 Kart	Zum Verhältnis von Kauf- und langfristigen Vollwartungsvertrag	115

Buchbesprechung

Roman Zagrosek

Deutsches und Europäisches Kartellrecht – Kommentar.

118

Alexander Eufinger

Arbeitgeber-Kollusionen und das Kartellverbot.

120

ISSN 2195-2833

NZKart

Neue Zeitschrift für Kartellrecht

Schriftleitung/Redaktion:

Rechtsanwalt Dr. Ulrich Soltész
(V.i.S.d.P.)
Frau Karin Kambach (Assistenz)
Rue de Loxum 25
B-1000 Brüssel/Belgien
Tel.: +322 551-1020,
Fax: +322 551-1039.
E-Mail: ulrich.soltesz@gleisslutz.com

Kontakt/Einsendungen bitte an:
einsendungen@NZKart.de

Manuskripte und andere Einsendungen:

Alle Einsendungen sind an die o. g. Adresse zu richten. Es besteht keine Haftung für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigefügt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss in Textform erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt die Autorin/der Autor dem Verlag C.H. BECK an ihrem/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 Daten-

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

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 gespei-

chert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden.

Anzeigenabteilung: Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München. Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-609, Telefax (0 89) 3 81 89-589, E-Mail: anzeigen@beck.de. Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Mehlring*.

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: Monatlich.

Bezugspreise 2023: *Jahresabo* € 569,- (inkl. MwSt.). *Vorzugspreis* bei Bezug der GRUR u. a.: jährlich € 475,-. *Einzelheft* € 65,- (inkl. MwSt.). **Versandkosten** jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinen reklamiert werden.

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

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

KundenServiceCenter:

Telefon: (0 89) 3 81 89-750
Telefax: (0 89) 3 81 89-358
E-Mail: kundenservice@beck.de

Abbestellung:

Abbestellfristen finden Sie unter:
<https://www.beck-shop.de/nzkart-neue-zeitschrift-kartellrecht/product/11627519>

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 Art. 21 Abs. 1 DSGVO: Bei Anschriftenänderung kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeauftrag gestellt ist. Hiergegen kann jederzeit mit Wirkung für die Zukunft Widerspruch bei der Post AG eingelegt werden.

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



chbeck.de/nachhaltig



Die Aktiengesellschaft

Zit
und int **D3-Z209**

Herausgegeben von Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann und Prof. Dr. Mathias Habersack

die-aktiengesellschaft.de

in Verbindung mit VorsRIBGH Manfred Born · 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 >	Holger Fleischer – Die US-amerikanische Benefit Corporation als Referenz- und Vorzeigemodell im Recht der Sozialunternehmen	1
	Johannes Ahlswede – Zur Anwesenheitspflicht der Mitglieder des Aufsichtsrats in der virtuellen Hauptversammlung	14
	Jan-Erik Schirmer – Virtuelle Hauptversammlung: Dreifacher Ausbesserungsbedarf	19
	Konrad Hildebrand – Die Berichterstattung von Finanzkennzahlen nach Beendigung der Börsennotierung	24
Steuer-Journal >	Burkhard Binnewies / Maximilian Cleve – Zuschlag nach § 162 Abs. 4 AO – Zwei Entscheidungen zum Druckmittel der Betriebsprüfung	29
Rechtsprechung >	Prospektrecht: Vorrang der spezialgesetzlichen Prospekthaftung (BGH, Beschl. v. 19.7.2022 – XI ZB 32/21)	30
	Körperschaftsteuerrecht: Einkünftezurechnung bei sog. doppelter Treuhand (BFH, Urt. v. 4.5.2022 – I R 19/18)	33
	Übernahmerecht: Keine Anfechtbarkeit einzelner Verfahrensentscheidungen in Verfahren nach dem WpÜG (OLG Frankfurt, Beschl. v. 27.4.2022 – WpÜG 2/21)	43
	Beschlussmängelrecht: Missbräuchlichkeit eines verschmelzungsrechtlichen Squeeze-out (OLG Köln, Urt. v. 23.6.2022 – 18 U 213/20)	45
Rechts-Report	Thorsten Kuthe – Hauptversammlungssaison 2023: Analyse-Leitlinien des BVI und Abstimmungsrichtlinien von Glass Lewis und ISS	R8



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
Prof. Dr. Mathias Habersack, Universität München, E-Mail: mathias.habersack@jura.uni-muenchen.de

in Verbindung mit VorsRiBGH Manfred Born, Karlsruhe · Prof. Dr. Volker Emmerich, Bayreuth · PräsBVerfG Prof. Dr. Stephan Harbarth, LL.M., Karlsruhe · Prof. Dr. Jens Koch, Köln · 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

Aufsätze

Prof. Dr. Dr. h.c. Dr. h.c. Holger Fleischer, LL.M. (Michigan) – Die US-amerikanische Benefit Corporation als Referenz- und Vorzeigemodell im Recht der Sozialunternehmen

Der Koalitionsvertrag vom November 2021 kündigt die Einführung neuer Formen von Sozialunternehmen an. Als ein Regelungsvorbild kann die US-amerikanische Benefit Corporation dienen. Der Beitrag geht den Ursprüngen dieser Rechtsform nach, erläutert ihre Grundstrukturen, unterzieht sie einer rechtspolitischen Würdigung und nimmt zu ihren Perspektiven im Rahmen der deutschen Reformdiskussion Stellung. 1

RA Johannes Ahlswede – Zur Anwesenheitspflicht der Mitglieder des Aufsichtsrats in der virtuellen Hauptversammlung

Hält eine AG eine Online-HV ab, statuiert § 118a Abs. 2 Satz 2 AktG für Aufsichtsratsmitglieder eine Anwesenheitspflicht am Hauptversammlungs-ort. Der Beitrag zeigt, dass es nicht zwingend ist, die Aufsichtsratsmitglieder während der Online-HV auf einer Bühne mit Vorstandsmitgliedern zu platzieren und dass die Satzung die Online-HV als Grund für die Zuschaltung von Aufsichtsratsmitgliedern im Wege der Bild- und Tonübertragung vorsehen kann. 14

PD Dr. Jan-Erik Schirmer – Virtuelle Hauptversammlung: Dreifacher Ausbesserungsbedarf

Die virtuelle Hauptversammlung ist da. Und das in hohem Tempo – nicht einmal ein halbes Jahr verging zwischen erstem Entwurf und Inkraft-treten. Allerdings sind manche Details dabei etwas aus dem Blick geraten. Das versucht der Beitrag nachzuholen. Er konzentriert sich auf drei Einzelprobleme und schlägt gezielte Ausbesserungen per Auslegung vor. 19



Inhalt

RA Dr. Konrad Hildebrand – Die Berichterstattung von Finanzkennzahlen nach Beendigung der Börsennotierung

Die Berichterstattung von Finanzkennzahlen bei börsennotierten Unternehmen bindet interne Ressourcen und erzeugt Kosten, v.a. für Prüferhonorare. Aus diesem Grund haben Unternehmen großes Interesse daran, diese Pflichten nach einem Rückzug von der Börse abzustreifen. Das Gesetz gibt keine eindeutige Orientierung zum zeitlichen Anwendungsbereich. Der Beitrag soll am Sinn und Zweck der Regelungen maßgeschneiderte Leitlinien aufzeigen. 24

Steuer-Journal

RA FASr Prof. Dr. Burkhard Binnewies / RA Maximilian Cleve – Zuschlag nach § 162 Abs. 4 AO – Zwei Entscheidungen zum Druckmittel der Betriebsprüfung 29

Rechtsprechung

Prospektrecht: Vorrang der spezialgesetzlichen Prospekthaftung	(BGH, Beschl. v. 19.7.2022 – XI ZB 32/21)	30
Körperschaftsteuerrecht: Einkünftezurechnung bei sog. doppelter Treuhand	(BFH, Urt. v. 4.5.2022 – I R 19/18).....	33
Anlegerschutz: Vorrang der spezialgesetzlichen Prospekthaftung; KapMuG-Verfahren	(OLG Bremen, Beschl. v. 22.6.2022 – 1 Kap 1/17)	36
Wertpapierrecht: Vermächtnis eines zu verkaufenden Wertpapierdepots	(OLG Frankfurt, Urt. v. 5.4.2022 – 10 U 200/20)	42
Übernahmerecht: Keine Anfechtbarkeit einzelner Verfahrensentscheidungen in Verfahren nach dem WpÜG	(OLG Frankfurt, Beschl. v. 27.4.2022 – WpÜG 2/21)	43
Beschlussmängelrecht: Missbräuchlichkeit eines verschmelzungsrechtlichen Squeeze-out (STRABAG AG)	(OLG Köln, Urt. v. 23.6.2022 – 18 U 213/20)	45
Anlegerschutz: Aussetzung des Verfahrens im Hinblick auf ein Kapitalanleger-Musterverfahren im Wirecard-Fall	(OLG München, Beschl. v. 28.7.2022 – 3 W 822/22)	54
Firmenrecht: Rechtsformzusatz bei Eintragung einer AG im Grundbuch	(OLG Zweibrücken, Beschl. v. 17.3.2022 – 3 W 27/22)	55

Buchbesprechungen

RA Dr. Benedikt Gillessen, Frankfurt/M. – Assmann/Schlitt/von Kopp-Colomb, Prospektrecht Kommentar..... 55

AG Report

Rechts-Report | Finanzmarktaufsicht

Die eWpRV – Neue Informationspflichten für Registerführer (Johannes Blassl / Andreas Sack)..... R5

Sie wollen alle Jahrgänge der AG nach Stichworten durchsuchen?

Nutzen Sie Ihr Beratermodul, das zu Ihrem Abo dazugehört!

AG



**AG –
Die Aktien-
gesellschaft**

Beratermodul

Fragen zum Freischaltcode beantwortet der Kundenservice.

Telefon: 0221 9 37 38-997

E-Mail: kundenservice@otto-schmidt.de

Die Aktiengesellschaft

und i **D3-Z209**

Herausgegeben von Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann und Prof. Dr. Matthias 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 ZöllnerZwei, die zusammengehören:
ZEITSCHRIFTProfitieren Sie von Ihrer
ONLINE-DATENBANK

Podium >	Jan Thiessen – Gedenken und Gedanken an Walther Rathenau (1867–1922)	873
Aufsätze >	Felix Ganzer – Gesamtschuldnerische Haftung von Vorstandsmitgliedern – Kontinuität der Verantwortung trotz Personalwechseln	875
	Sebastian Mock / Patrick Velte – Nachhaltigkeit im (neuen) Deutschen Corporate Governance Kodex	885
Kommentar >	Nikolai Unmuth – Compliance- und Unternehmensorganisationspflichten des Geschäftleiters einer Kapitalgesellschaft (Kommentar zu OLG Nürnberg v. 30.3.2022 – 12 U 1520/19, AG 2022, 908)	893
Rechtsprechung >	Anlegerschutz: Prospekthaftung und KapMuG-Verfahren (BGH, Beschl. v. 14.6.2022 – XI ZB 33/19)	896
	Prospektrecht: Vorrang der spezialgesetzlichen Prospekthaftung vor Prospekthaftung im weiteren Sinne (BGH, Beschl. v. 14.6.2022 – XI ZR 395/21)	903
	Organhaftung: Compliance-Pflichten eines Geschäftleiters (OLG Nürnberg, Urt. v. 30.3.2022 – 12 U 1520/19)	908
Rechts-Report	Stefan Mutter / Jessica Werner – Der Funktionsfähigkeitstest nach § 130a AktG – (k)eine Spielwiese nur für Tekkies?	R352
	Eberhard Scheffler – ESMA: Bilanzkontrolle in 2023	R353



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 ·
Prof. Dr. Mathias Habersack, Universität München, E-Mail: mathias.habersack@jura.uni-muenchen.de

in Verbindung mit VorsRIBGH a.D. Prof. Dr. Ingo Drescher, Karlsruhe · Prof. Dr. Volker Emmerich, Bayreuth ·
PräsBVerfG Prof. Dr. Stephan Harbarth, LL.M., Karlsruhe · Prof. Dr. Jens Koch, Köln · 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

Podium

Prof. Dr. Jan Thiessen – Gedenken und Gedanken an Walther Rathenau (1867–1922) 873

Aufsätze

RA Dr. Felix Ganzer – Gesamtschuldnerische Haftung von Vorstandsmitgliedern – Kontinuität der Verantwortung trotz Personalwechselln
Das Zusammenspiel von Personalwechselln im Vorstand und gesamtschuldnerischer Haftung der beteiligten Vorstandsmitglieder wurde bislang kaum untersucht. Der Beitrag geht der Frage nach, ab wann die Verantwortung neuer Vorstandsmitglieder beginnt sowie wann und inwieweit die ausscheidenden Vorstandsmitglieder für Schäden in Anspruch genommen werden können, die sich erst nach ihrem Ausscheiden realisieren. ... 875

Univ.-Prof. Dr. Sebastian Mock, LL.M. (NYU) / Univ.-Prof. Dr. Patrick Veltz – Nachhaltigkeit im (neuen) Deutschen Corporate Governance Kodex

Mit der am 27.6.2022 im Bundesanzeiger veröffentlichten Fassung des Deutschen Corporate Governance Kodex (DCGK) hat sich die Regierungskommission der Thematik der Nachhaltigkeit angenommen und eine Integration von ökologischer und sozialer Nachhaltigkeit in die Corporate Governance bei börsennotierten Aktiengesellschaften vorgenommen. Der Beitrag untersucht diese Änderungen. 885



Inhalt

Kommentar

RA Dr. Nikolaj Unmuth, LL.M. (Los Angeles) – Compliance- und Unternehmensorganisationspflichten des Geschäftsleiters einer Kapitalgesellschaft – Kommentar zu OLG Nürnberg v. 30.3.2022 – 12 U 1520/19, AG 2022, 908

Im März 2022 ist ein Urteil des OLG Nürnberg zu Compliance- und Organisationspflichten eines GmbH-Geschäftsführers ergangen, das auch von Aktiengesellschaften und ihren Beratern beachtet werden sollte. Der Beitrag stellt die Entscheidung dar, gleicht sie mit der aktienrechtlichen Compliance-Literatur ab und arbeitet dabei heraus, dass das OLG Nürnberg überwiegend der herrschenden Ansicht folgt, vereinzelt aber auch höhere Anforderungen aufstellt. 893

Rechtsprechung

- Anlegerschutz:** Prospekthaftung und KapMuG-Verfahren (BGH, Beschl. v. 14.6.2022 – XI ZB 33/19) 896
- Prospektrecht:** Vorrang der spezialgesetzlichen Prospekthaftung vor Prospekthaftung im weiteren Sinne (BGH, Beschl. v. 14.6.2022 – XI ZR 395/21) 903
- Insolvenzrecht:** Zum Schutz des Vertrauens des Anfechtungsgegners auf Umsetzung eines schlüssigen Sanierungskonzepts (BGH, Ur. v. 23.6.2022 – IX ZR 75/21 [Ls.]) 908
- Organhaftung:** Compliance-Pflichten eines Geschäftsleiters (OLG Nürnberg, Ur. v. 30.3.2022 – 12 U 1520/19) 908

AG Report

Rechts-Report | HV-Praxis

Der Funktionsfähigkeitstest nach § 130a AktG – (k)eine Spielwiese nur für Tekkies? (Stefan Mutter / Jessica Werner) R352

Rechts-Report | Environmental Social Governance (ESG)

ESMA Strategy 2023–2028: Ausrichtung der ESMA weiter auf Sustainable Finance (Sandra Reich) R352

Rechts-Report | Neues zur Rechnungslegung

ESMA: Bilanzkontrolle in 2023 (Eberhard Scheffler) R353

Kapitalmarkt-Report | Börse

- Umbenennung von EuroCCP in Cboe Clear Europe (Marianne Gajo) R354
- EEX und Länder der Regenwaldkoalition arbeiten zusammen (Marianne Gajo) R354
- ICE führt europäische LNG-Futures und Erdgas-Futures ein (Marianne Gajo) R355
- London und Amsterdam führen Global Green Finance Index an (Marianne Gajo) R355
- Börse Warschau lanciert Treasury Bond-Indexfamilie (Marianne Gajo) R355
- Börsen Malaysia und London unterzeichnen Nachhaltigkeitsabkommen (Marianne Gajo) R356
- Arbeitsgruppe veröffentlicht Bericht zu nachhaltigen Sukuks (Marianne Gajo) R356



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

Inhalt

Cboe Global Markets und SBI Holdings arbeiten zusammen (<i>Marianne Gajo</i>).....	R356
Wertpapierbehörden der Arabischen Emirate und Bangladesch kooperieren (<i>Marianne Gajo</i>).....	R357
Branchen- und Unternehmens-Report Branchen-Nachrichten	
Kaufbereitschaft bei Consumer Technology, Medien und Telekommunikationsdiensten bleibt stabil (<i>Marion Müller</i>).....	R357
Inflation wirkt sich auf Lebensmitteleinkauf aus (<i>Marion Müller</i>).....	R357
Geschäftsklima der Druck- und Medienbranche (<i>Marion Müller</i>).....	R358
Unternehmen erleiden hohe Schäden durch Datendiebstahl (<i>Marion Müller</i>).....	R358
Branchen- und Unternehmens-Report Jahresabschlüsse	
Cenit AG – Konzernabschluss zum 31.12.2021 (<i>Christoph Schlienkamp</i>).....	R359
Covestro AG – Konzernabschluss zum 31.12.2021 (<i>Christoph Schlienkamp</i>).....	R360
Bibliothek	
Neuerscheinungen (<i>Barbara Lange</i>).....	R362
Zeitschriftenspiegel (<i>Rafael Harnos</i>).....	R362



Sie wollen alle Jahrgänge der AG
nach Stichworten durchsuchen?

Nutzen Sie Ihr Beratermodul,
das zu Ihrem Abo dazugehört!

AG



AG –
Die Aktien-
gesellschaft

Beratermodul

Fragen zum Freischaltcode
beantwortet der Kundenservice.

Telefon: 0221 9 37 38-997

E-Mail: kundenservice@otto-schmidt.de

Betriebs Berater

BB

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

DB-ZM

7 | 2023

Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Recht ... Wirtschaft ...

13.2.2023 | 78. Jg.
Seiten 321–384

DIE ERSTE SEITE

Tobias Neufeld, LL.M. (CIPP/E, CIPM, DPO), RA/FAArbR/Solicitor (England & Wales)
ChatGPT – das Ende der Unschuld

WIRTSCHAFTSRECHT

Dr. Fabian Klein, RA, und **Franziska Mauritz**, RAin
Grün oder nur gewaschen? Greenwashing-Risiken in der Werbung | 323

Mina Bettinghausen, RAin
Rechtswidrige SCHUFA-Einträge und die Rechte der Betroffenen | 328

STEUERRECHT

Prof. Dr. Gunda Rosenauer, **Prof. Dr. Tanja Leibold** und **Prof. Dr. Gabi Meissner**
Psychologische und rechtliche Anreize für Tax Compliance: Der kooperative Steuerpflichtige verdient Verlässlichkeit von Seiten der Finanzverwaltung | 343

BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

Prof. Dr. Sonja Wüstemann
Bericht nach dem LkSG und dem BAFA-Fragenkatalog – Harmonisierungsmöglichkeiten mit der nichtfinanziellen Berichterstattung nach HGB | 363

ARBEITSRECHT

Dr. Hans-Peter Löw, RA, und **Dr. Katharina Fischer**, RAin
Nachhaltige Unternehmensführung durch die Brille des Arbeitsrechts – Berichterstattung zu arbeitsrechtlichen Aspekten nach den European Sustainability Reporting Standards (ESRS) | 372

Wirtschaftsrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

EuGH-Schlussanträge: „Verkaufspreis“ i.S.d. Art. 2 Buchst. a RL 98/6/EG (Preisangaben-RL) umfasst nicht einen rückerstattbaren Pfandbetrag auf Mehrwegbehälter (2.2.2023 – C-543/21)

BGH: Zur Haftung eines Fahrzeugherstellers in sog. Dieselfall (Vorteilsausgleich, Annahmeverzug) (17.1.2023 – VI ZR 316/20)

BGH: Zum Umfang der Haftung eines Automobilherstellers in sog. Dieselfall (Feststellungsinteresse u.a.) (10.1.2023 – VI ZR 67/20)

BGH: Zur Haftung eines Automobilherstellers in sog. Dieselfall (Haftungsvoraussetzungen u.a.) (25.10.2022 – VI ZR 339/20)

BGH: Zur Information des Haushaltskunden durch Energieversorger u.a. über beabsichtigte Preisänderung (auch) bei Stromlieferverträgen außerhalb der Grundversorgung (21.12.2022 – VIII ZR 199/20)

BGH: Zur Information des Haushaltskunden durch Energieversorger u.a. über beabsichtigte Preisänderung (auch) bei Gaslieferverträgen außerhalb der Grundversorgung (21.12.2022 – VIII ZR 200/20)

BGH: Zur internationalen Zuständigkeit deutscher Insolvenzgerichte (8.12.2022 – IX ZB 72/19)

BGH: Zur Herstellung einer Aufrechnungslage im Insolvenzverfahren (8.12.2022 – IX ZR 175/21)

BGH: Zum Vorrang der spezialgesetzlichen Prospekthaftung (13.12.2022 – XI ZB 10/21)

BayObLG: Zur (Un-)Teilbarkeit der Vollstreckbarerklärung eines Schiedsspruchs (20.1.2023 – 102 Sch 115/21)

Gesetzgebung

BT: Rechtsdienstleistungsaufsicht soll zentralisiert werden

BR: 1030. Sitzung vom 10.2.2023 – UmRUG und HinSchG auf TO

Aufsätze

Dr. Fabian Klein, RA, und Franziska Mauritz, RA in

Grün oder nur gewaschen? Greenwashing-Risiken in der Werbung

Die möglichen wirtschaftlichen, sozialen und ökologischen Folgen des Klimawandels stehen seit Langem im Zentrum medialer Berichterstattung. Die Werbung mit umweltbezogenen Aussagen steht dabei immer stärker unter der Beobachtung von Wettbewerbern und Interessensverbänden. Der Beitrag soll einen Überblick verschaffen, wie umweltbezogene Werbung rechtssicher gestaltet werden kann.

Mina Bettinghausen, RA in

Rechtswidrige SCHUFA-Einträge und die Rechte der Betroffenen

Die von der SCHUFA gesammelten und gespeicherten Daten über Privatpersonen, aber auch Unternehmen, die sie unter anderem von ihren Vertragspartnern erhält, können weitreichende Folgen für Betroffene haben. Da aber nicht jede an die SCHUFA weitergeleitete Meldung auch rechtmäßig erfolgt, soll im Rahmen des Beitrags anhand der bisherigen Rechtsprechung aufgezeigt werden, welche Ansprüche Betroffene in solchen Fällen geltend machen können.

Entscheidungen

BGH: Unwirksamkeit der AGB-Klausel zu einem Jahresentgelt in der Ansparphase von Bausparverträgen (15.11.2022 – XI ZR 551/2 – dazu BB-Kommentar von

Prof. Dr. Hervé Edelmann, RA)

BGH: Schlecker – Zum Schadensersatz von Anton Schlecker e. K. i. L. wegen des Drogeriekartells (29.11.2022 – KZR 42/20 – dazu BB-Kommentar von

Prof. Dr. Fabian Stancke)

Steuerrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

EuGH: Staatliche Beihilfen – Art. 107 Abs. 1 AEUV – Voraussetzung der Selektivität – Grundsatz des Vertrauensschutzes – Grundsatz der Rechtssicherheit – Rückforderung der Beihilfe (2.2.2023 – verb. Rs. C-649/20 P, C-658/20 P und C-662/20 P)

BFH: Zur Verfassungsmäßigkeit von Säumniszuschlägen und Duldungsinanspruchnahme des Kontoinhabers im Fall einer Kontoleihe (23.8.2022 – VII R 21/21)

BFH: Gewerbesteuerrechtliche Hinzurechnung nach § 8 Nr. 4 GewStG bei sog. Drittanstellung von Geschäftsführern (14.9.2022 – I R 13/20)

BFH: Teilweise inhaltsgleich mit BFH-Urteil vom 2.11.2022 – I R 29/19 – Tatsächliche Durchführung eines Gewinnabführungsvertrags (2.11.2022 – I R 37/19)

BFH: Körperschaftsteuerrechtliche Organschaft im Fall der Insolvenz (2.11.2022 – I R 29/19)

BFH: Wegzugsbesteuerung und Wertpapierleihe (23.11.2022 – I R 52/19)

BFH: EuGH-Vorlage zur Besteuerung von Gutscheinen (3.11.2022 – XI R 21/21)

BFH: Zur Umsatzbesteuerung der Wärmeabgabe aus einer Biogas-Anlage (9.11.2022 – XI R 31/19)

BFH: Übertragung eines vor dem 1.1.2019 ausgestellten Gutscheins über eine elektronische Dienstleistung in einer Leistungskette (29.11.2022 – XI R 11/21)

BFH: Vermietung und Verpachtung – Zurechnung der Einkünfte – Quotennießbrauch an einem Gesellschaftersanteil (15.11.2022 – IX R 4/20)

Aufsatz

Prof. Dr. Gunda Rosenauer, Prof. Dr. Tanja Leibold und Prof. Dr. Gabi Meissner

Psychologische und rechtliche Anreize für Tax Compliance: Der kooperative Steuerpflichtige verdient Verlässlichkeit von Seiten der Finanzverwaltung

Der Beitrag setzt sich in einer interdisziplinären Untersuchung damit auseinander, welche psychologischen Anreize positiv auf die Tax Compliance wirken und inwieweit sie sich im Steuerverfahrensrecht durch korrespondierende rechtliche Anreize verankern lassen. Betrachtet werden zum einen die Berücksichtigung der Tax Compliance im Rahmen des Risikomanagements der Finanzverwaltung, zum anderen aber auch Möglichkeiten zur Gewährung von Verfahrenserleichterungen in der Betriebsprüfung. Neue Wege zeigt die im Zusammenhang mit der Umsetzung der DAC-7-EU-Richtlinie erfolgende Modernisierung der Abgabenordnung auf. Nach der Neuregelung in § 38 zu Art. 97 EGAO können für die Zukunft Erleichterungen bei der Betriebsprüfung gewährt werden, wenn die Wirksamkeit des internen Kontrollsystems (IKS) im Hinblick auf die Einhaltung steuerlicher Vorschriften in der laufenden Betriebsprüfung bestätigt wurde.

Entscheidungen

BFH: Verfassungsmäßigkeit des Solidaritätszuschlags (17.1.2023 – IX R 15/20) 348

BFH: Besteuerung der Rückzahlung einer unter Nominalwert erworbenen Kapitalforderung (25.10.2022 – VIII R 1/19) 357

BFH: Nichtzulassungsbeschwerde – Darlegung der grundsätzlichen Bedeutung und eines Verfahrensmangels; Verstoß gegen die Sachaufklärungspflicht (17.11.2022 – IX B 82/21) 360

321

323

328

332

339

341

343

Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

Die Woche im Blick

Rechnungslegung

GRI: Standard für die Bergbauindustrie

EFRAG: Übernahmeempfehlung IFRS 16

DRSC: Bericht über die 13. Sitzung des Fachausschusses Finanzberichterstattung am 19./20.1.2023

DRSC: Bericht über die 13. Sitzung des FA Nachhaltigkeitsberichterstattung am 24.1.2023

DRSC: Zweite Sitzung des Arbeitskreises „Digitale Nachhaltigkeitsberichterstattung“ von XBRL Deutschland und DRSC

Wirtschaftsprüfung

IDW: Bedenken bezüglich der PCAOB-Vorschläge zum Qualitätsmanagement in Prüfungspraxen

IDW: Stellungnahme im Rahmen der Sondierung zur BEFIT-Initiative

IDW: Stellungnahme zum Entwurf eines BMF-Schreibens zu Photovoltaik-Anlagen

WPK: BaFin-Minweise zur Prüfung der Verwender von Ratings im Rahmen der WpHG-Prüfung

Finanzierung

BAFA: „INVEST – Zuschuss für Wagniskapital“ bis 2026 verlängert und Erwerbszuschuss auf 25 % erhöht

Aufsatz

Prof. Dr. Sonja Wüstemann

Bericht nach dem LkSG und dem BAFA-Fragenkatalog – Harmonisierungsmöglichkeiten mit der nichtfinanziellen Berichterstattung nach HGB

Mit Inkrafttreten des Lieferkettensorgfaltspflichtengesetzes (LkSG) am 1.1.2023 hat eine Reihe von Unternehmen zukünftig zweifach über die Achtung von Menschenrechten zu berichten, zum einen im Rahmen der nichtfinanziellen Berichterstattung gem. § 289b HGB und zum anderen nach dem Fragenkatalog zur Berichterstattung gem. § 10 Abs. 2 LkSG des Bundesamts für Wirtschaft und Ausfuhrkontrolle (BAFA). Es stellen sich für diese Unternehmen vielfältige Anwendungsfragen, u.a. die Frage der Harmonisierungsmöglichkeiten der beiden Berichtswesen, die im Beitrag untersucht werden soll. Der Beitrag zeigt darüber hinaus konzeptionelle und praktische Schwachstellen des BAFA-Berichtsfragebogens auf, die in einer zukünftigen Überarbeitung adressiert werden sollten.

Entscheidung

Niedersächsisches FG: Übertragung einer § 6b-Rücklage und § 15a EStG

(19.7.2022 – 12 K 33/18 – dazu BB-Kommentar von

Dr. Martin Bünning, RA/StB)

361

Arbeitsrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

BAG: Arbeitnehmerüberlassung – tariflich verlängerte Überlassungsdauer (14.9.2022 – 4 AZR 83/21)

BAG: Mehrarbeitszuschläge nach dem Manteltarifvertrag für die Zeitarbeit – geleistete Stunden – Urlaubsstunden – gesetzeskonforme Tarifauflegung (16.11.2022 – 10 AZR 210/19)

Aufsatz

Dr. Hans-Peter Löw, RA, und Dr. Katharina Fischer, RAin

Nachhaltige Unternehmensführung durch die Brille des Arbeitsrechts – Berichterstattung zu arbeitsrechtlichen Aspekten nach den European Sustainability Reporting Standards (ESRS)

Schon für das Geschäftsjahr 2024 werden viele Unternehmen nach den European Sustainability Reporting Standards („ESRS“) Bericht erstatten müssen. Der vorliegende Beitrag ordnet die ESRS systematisch in die bisherige und die angepasste Corporate Social Responsibility-Richtlinie sowie den European Green Deal ein und fasst die zentralen Regelungen zusammen. Der Fokus liegt dabei auf der „sozialen“ Berichterstattung, im Besonderen dem arbeitsrechtlichen Kontext. Ebenso wird auf mögliche Mitbestimmungsrechte des Betriebsrats eingegangen.

Entscheidung

BAG: Arbeitnehmerüberlassung – gemeinschaftlicher Betrieb (24.5.2022 – 9 AZR 337/21 – dazu BB-Kommentar von Nils Grunicke, RA)

363

371

372

376



Betriebs Berater StB Der Steuerberater

Frankfurter Verrechnungspreis-Konferenz 2023

13. Juni 2023
Steigenberger Frankfurter Hof
veranstaltungen.ruw.de/fvk

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

Die Erste Seite

Tobias Neufeld, LL.M. (CIPP/E, CIPM, DPO), RA/FAArB/
Solicitor (England & Wales)

ChatGPT – das Ende der Unschuld

Beilage

BB-Jahresregister 2022

Impressum/Vorschau

VIII

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

Lars Klöhn

Investorendialog und Weisungs-
siederinformationen – die Entscheidung
der FCA gegen *Sir Christopher Gent* S. 333

**Wolf-Georg Ringe/Alessio Azzutti/
Siegfried Stiehl**

Künstliche Intelligenz und Marktmanipulation S. 341

Moritz Brinkmann

Das Gesetz über den Stabilisierungs- und
Restrukturierungsrahmen für Unternehmen
(StaRUG) aus Bankensicht S. 356

Otto Maximilian Roth

Die „regulatory sandbox“ als Regulierungs-
ansatz für FinTechs S. 364

**Maximilian Beilner/Marc Pinski/ Jessica Ray/
Jan-Hendrik Schmidt/Jan Sehorz/Philipp Tilk**
Tagungsbericht Konferenz „Opportunities and
Risks of Digital Transformation in Finance
and Beyond“ S. 388



Aufsätze

<i>Lars Klöhn, Berlin</i>	Investorendialog und Weitergabe von Insiderinformationen – die Entscheidung der FCA gegen <i>Sir Christopher Gent</i>	333
<i>Wolf-Georg Ringe, Hamburg</i> <i>Alessio Azzutti, Singapur</i> <i>Siegfried Stiehl, Hamburg</i>	Künstliche Intelligenz und Marktmanipulation	341
<i>Moritz Brinkmann, Bonn</i>	Das Gesetz über den Stabilisierungs- und Restrukturierungsrahmen für Unternehmen (StaRUG) aus Bankensicht	356
<i>Otto Maximilian Roth, Hamburg</i>	Die „regulatory sandbox“ als Regulierungsansatz für FinTechs – eine rechtsvergleichende Analyse	364

Rechtsprechung

Entscheidung im Wortlaut		
FCA 5. 8. 2022 – <i>Sir Christopher Gent</i>	Imposition of a financial penalty on <i>Sir Christopher Gent</i> for unlawfully disclosure of inside information.	377
Entscheidungen in Leitsätzen	384

ZBB-Report

<i>Maximilian Beilner, Frankfurt/M.</i> <i>Marc Pinski, Darmstadt</i> <i>Jessica Ray, Frankfurt/M.</i> <i>Jan-Hendrik Schmidt, Darmstadt</i> <i>Jan Seborz, Frankfurt/M.</i> <i>Philipp Tilk, Frankfurt/M.</i>	Tagungsbericht Konferenz „Opportunities and Risks of Digital Transformation in Finance and Beyond“	388
---	--	-----

NZG

Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z196+BeL

Herausgeber

Prof. Dr. Holger Altmeppen
Prof. Dr. Alfred Bergmann
Manfred Born
Prof. Dr. Wulf Goette
Prof. Dr. Jürgen Götz
Prof. Dr. Mathias Habersack
Prof. Dr. Joachim Hennrichs
Prof. Dr. Dieter Leuring
Prof. Dr. Hanno Merkt
Prof. Dr. Peter O. Mülbert
Dr. Bernhard Schaub
Dr. Kersten von Schenck
Prof. Dr. Jessica Schmidt
Dr. Sven H. Schneider
Priv.-Doz. Dr. Christoph A. Weber
Prof. (em.) Dr. Dres. h. c.
Harm Peter Westermann
Dr. Hildegard Ziemons

www.nzg.beck.de

Aus dem Inhalt

- M. Schlitt/S. Ries*
Listing Act: Entwurf der Mehrstimmrechtsaktien-RL
(Editorial) 145
- M. Freiherr von Proff*
Ausscheiden statt Auflösen: Handlungs- und
Beratungsbedarf infolge des MoPeG bei der GbR in
der Übergangsphase 147
- B. Gebhard/J. Greth*
Zum Trennungsprinzip in der Einheits-GmbH &
Co. KG 156
- OLG Düsseldorf*
Kein Hinzuziehen eines weiteren gerichtlichen
Sachverständigen neben dem sachverständigen Prüfer
im Spruchverfahren 160
- BGH*
Unzulässige Anschlussrechtsbeschwerde im
KapMuG-Verfahren (Anm. N. C. Schildhauer) 170
- KG*
Einreichung der Gesellschafterliste durch Notar oder
Geschäftsführung (Anm. J. Beckmann/M. Santelmann) 176
- OLG Hamm*
Keine Irreführungseignung eines Vereins mit der
Bezeichnung „Consulting“ 180
- BVerfG*
Aktienrechtliche Sonderprüfung wegen Abgas-
manipulation – Verletzung rechtlichen Gehörs I 181
- BVerfG*
Aktienrechtliche Sonderprüfung wegen Abgas-
manipulation – Verletzung rechtlichen Gehörs II 187



C.H. BECK

4/2023

8. Februar 2023

26. Jahrgang S. 145–192



8250202304

Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

NZG 4/2023

26. Jahrgang · 08. Februar 2023 · Seite 145–192



Herausgeber: Prof. Dr. Holger Altmeppen, Universität Passau – Prof. Dr. Alfred Bergmann, Vors. Richter am BGH a. D. Karlsruhe – Manfred Born, Vors. Richter am BGH, Karlsruhe – Prof. Dr. Wulf Goette, Vors. Richter am BGH a. D., Ettlingen – Prof. Dr. Jürgen Götz, Rechtsanwalt, Bad Soden am Taunus – Prof. Dr. Mathias Habersack, Universität München – Prof. Dr. Joachim Hennrichs, Universität Köln – Prof. Dr. Dieter Leuring, Rechtsanwalt, Bonn – Prof. Dr. Hans-Joachim Lauth, Universität Freiburg – Prof. Dr. Peter O. Mülbert, Universität Mainz – Dr. Bernhard Schaub, Notar, München – Dr. Kersten von Schenck, Rechtsanwalt und Notar, Frankfurt a. M. – Prof. Dr. Jessica Schmidt, Universität Bayreuth – Dr. Sven H. Schneider, Rechtsanwalt, Frankfurt a. M. – Priv.-Doz. Dr. Christoph Andreas Weber, Universität München – Prof. (em.) Dr. Dres. h.c. Harm Peter Westermann, Universität Tübingen – Dr. Hildegard Ziemons, Rechtsanwältin beim BGH, Karlsruhe

Schriftleitung: Rechtsanwältin Dr. Melanie Döge, Frankfurt a. M.

Inhalt

Editorial	<i>M. Schlitt/S. Ries</i> , Listing Act: Entwurf der Mehrstimmrechtsaktien-RL	145
Report	Strafrecht: Verurteilung eines früheren Vorstandsvorsitzenden der Oldenburger EWE AG wegen Untreue rechtskräftig	146
	Mitteilungen: Heute im Bundestag	146
Aufsätze	<i>M. Freiherr von Proff</i> , Ausscheiden statt Auflösen: Handlungs- und Beratungsbedarf infolge des MoPeG bei der GbR in der Übergangsphase	147
	<i>B. Gebhard/J. Greth</i> , Zum Trennungsprinzip in der Einheits-GmbH & Co. KG	156

Rechtsprechung

Kapitalgesellschaftsrecht

OLG Düsseldorf	09.05.2022 – I-26 W 3/21 [AktE]	Kein Hinzuziehen eines weiteren gerichtlichen Sachverständigen neben dem sachverständigen Prüfer im Spruchverfahren	160
----------------	---------------------------------	---	-----

Kapitalmarktrecht

BGH	26.04.2022 – XI ZB 32/19	Unzulässige Anschlussrechtsbeschwerde im KapMuG-Verfahren (m. Anm. von <i>N. C. Schildhauer</i>)	170 173
-----	--------------------------	---	------------

Handels- und Registerrecht

OLG Zweibr.	11.07.2022 – 3 W 12/22	Keine grenzüberschreitende GmbH-Sitzverlegung in die Türkei	174
KG	08.08.2022 – 22 W 39/22	Einreichung der Gesellschafterliste durch Notar oder Geschäftsführung (m. Anm. von <i>J. Beckmann/M. Santelmann</i>)	176 178

OLG Hamm	29.09.2022 – 27 W 62/22	Keine Irreführungseignung eines Vereins mit der Bezeichnung „Consulting“	180
----------	-------------------------	--	-----

Verfahrens- und Kostenrecht

BVerfG	21.09.2022 – 1 BvR 1349/20	Aktienrechtliche Sonderprüfung wegen Abgasmanipulation – Verletzung rechtlichen Gehörs I	181
BVerfG	21.09.2022 – 1 BvR 2754/17	Aktienrechtliche Sonderprüfung wegen Abgasmanipulation – Verletzung rechtlichen Gehörs II	187

Steuerrecht

BFH	31.03.2022 – VI B 88/21	Strafverteidigungskosten als Werbungskosten – grundsätzliche Bedeutung der Rechtssache	189
EuGH	10.11.2022 – C-414/21	Steuerliche Behandlung von Umsätzen aus der Rücknahme von Wertminderungen	191



ARBER SEMINARE Anwaltsfortbildung

Hybrid Lehrgang
für Ihre Planungs-sicherheit

**Fachanwalts-Lehrgang
Handels- & GesR**

München // Hybrid ab 24.04.2023  Durchführungsgarantie

Leipzig // Hybrid ab 19.10.2023

Informieren und buchen: www.ARBERT-seminare.de

Aus- und Weiterbildungsanzeigen auch online!

Ihre Aus- und Weiterbildungsanzeige erscheint auch online unter

www.beck-stellenmarkt.de/Veranstaltungen

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



ISSN 1434-9272

NZG – Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht (NZG)

Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a.M.; Telefon: (069) 756091-0; Telefax: (069) 756091-49; E-Mail: NZG@beck-frankfurt.de; Internet: www.nzg.beck.de

Schriftleitung:

Rechtsanwältin *Dr. Melanie Döge*, LL.M. (V.i.S.d.P.)

Mitglieder der Redaktion: Rechtsanwältin *Anett Hoffmann*; Rechtsanwältin *Jennifer Böhner*, LL.M.; *Maike Goldbach* (Schlussredaktion).

Manuskripte und andere Einsendungen:

Alle Einsendungen sind an die o.g. Adresse zu richten. Es besteht keine Haftung für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigefügt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss in Textform erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt die Autorin/der Autor dem Verlag C.H. BECK an ihrem/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 elektroni-

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

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.

Anzeigenabteilung: Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München. Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-609, Telefax (0 89) 3 81 89-589, E-Mail: anzeigen@beck.de Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Mehlbing*.

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

Erscheinungsweise: Dreimal im Monat.

Bezugspreise 2023: *Jahresabo* € 509,- (inkl. MwSt.). *Vorzugspreis* bei Bezug der NJW: jährlich € 465,- (inkl. MwSt.). *Einzelheft* € 21,- (inkl. MwSt.). **Versandkosten** jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. *Jahrestitel* und *-register* sind nur mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

KundenServiceCenter: Telefon: (0 89) 3 81 89-750, Telefax: (0 89) 3 81 89-358, E-Mail: kundenservice@beck.de

Abbestellung: Abbestellfristen finden Sie unter: www.beck-shop.de/nzg-neue-zeitschrift-gesellschaftsrecht/product/1340

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 Art. 21 Abs. 1 DSGVO: Bei Anschriftenänderung kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeauftrag gestellt ist. Hiergegen kann jederzeit mit Wirkung für die Zukunft Widerspruch bei der Post AG eingelegt werden.

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



beck.de/nachhaltig

Zeitschrift für das Recht der Personengesellschaften

Unternehmensrecht | Berufsrecht | Nachfolgerecht | Register

DB-Z 196
/Beil.**Aus dem Inhalt****Editorial**

Zum Auftakt der Zeitschrift

Martin Henssler

Herausgegeben von

Dr. Simon Blath

Prof. Dr. Barbara Dauner-Lieb

Prof. Dr. Ingo Drescher

Dr. Hans Gummert

Prof. Dr. Florian Haase

Prof. Dr. Heribert Heckschen

Prof. Dr. Martin Henssler

Prof. Dr. Jens Koch

Prof. Dr. Jochem Reichert

Dr. Gabriele Roßkopf

Prof. Dr. Carsten Schäfer

Dr. Uwe Schmidt

Dr. Eberhard Schollmeyer, LL.M.

Prof. Dr. Johannes Wertenbruch

Aufsätze

- 1 Gesellschaftsvertrag und Entstehung der rechtsfähigen GbR iSd § 705 Abs. 2 Var. 1 BGB nF
Johannes Wertenbruch
- 14 Das MoPeG kommt – was ist zu tun?
Gabriele Roßkopf | Silke Hoffmann
- 27 Kein genereller Schutz empfangener Scheingewinne
Hauke Lorenzen | Julia Rebecca Kohler

Rechtsprechung

- 34 Kein Anwendungsbereich des KapMuG für die Haftung nach § 128 S. 1 HGB (analog) und Bestätigung der Vorrangrechtsprechung
BGH, Beschl. v. 26.7.2022 – XI ZB 23/20
m. Anm. Julian Schwalm | Sebastian Schwind
- 38 Schenkungsanfechtung rechtsgrundloser Ausschüttungen an Genussrechtsinhaber
BGH, Urt. v. 2.12.2021 – IX ZR 110/20

Herausgegeben von

Dr. Simon Blath, Deutsches Notarinstitut,
Würzburg

Prof. Dr. Barbara Dauner-Lieb,
Universität zu Köln

Prof. Dr. Ingo Drescher, Vorsitzender Richter
am Bundesgerichtshof a.D., Tübingen

Dr. Hans Gummert, Rechtsanwalt,
Düsseldorf

Prof. Dr. Florian Haase, Rechtsanwalt und
Fachanwalt für Steuerrecht, Hamburg

Prof. Dr. Heribert Heckschen, Notar, Dresden

Prof. Dr. Martin Henssler, Universität zu Köln

Prof. Dr. Jens Koch, Universität zu Köln

Prof. Dr. Jochem Reichert, Rechtsanwalt,
Mannheim

Dr. Gabriele Roßkopf, LL.M. (London),
Rechtsanwältin, Stuttgart

Prof. Dr. Carsten Schäfer,
Universität Mannheim

Dr. Uwe Schmidt, Vorsitzender Richter am
Oberlandesgericht, Köln

Dr. Eberhard Schollmeyer, LL.M. (Emory),
Ministerialrat, Bundesministerium der
Justiz

Prof. Dr. Johannes Wertenbruch,
Universität Marburg

Schriftleitung

Prof. Dr. Martin Henssler (V.i.S.d.P.),
Universität zu Köln

Dr. David Markworth, M.Sc. (Oxford),
Akademischer Rat a.Z., Universität zu Köln

Inhalt 1/2023



Editorial

Zum Auftakt der Zeitschrift

Prof. Dr. Martin Henssler I

Aufsätze

Gesellschaftsvertrag und Entstehung der rechtsfähigen GbR

iSd § 705 Abs. 2 Var. 1 BGB nF

Prof. Dr. Johannes Wertenbruch 1

Das MoPeG kommt – was ist zu tun?

Handlungsbedarf und Gestaltungsmöglichkeiten für bestehende und neu zu
gründende Personengesellschaften

Dr. Gabriele Roßkopf und Dr. Silke Hoffmann 14

Kein genereller Schutz empfangener Scheingewinne

Zugleich Anmerkung zu BGH Urteil vom 2.12.2021 – IX ZR 110/20

Dr. Hauke Lorenzen und Julia Rebecca Kohler 27

Rechtsprechung

Kein Anwendungsbereich des KapMuG für die Haftung nach § 128 S. 1 HGB (analog) und
Bestätigung der Vorrangrechtsprechung

BGH, Beschluss vom 26.7.2022 – XI ZB 23/20

Julian Schwalm und Dr. Sebastian Schwind 34

Schenkungsanfechtung rechtsgrundloser Ausschüttungen an Genussrechtsinhaber

BGH, Urteil vom 2.12.2021 – IX ZR 110/20 38

StV

Strafverteidigung

DB-ZZ+A+B+C



STRAFVERTEIDIGER



Wolters Kluwer Deutschland GmbH, Postfach 2352, 56513 NEUWIED
 Presse International, 20232
 2817570 / 1
 Wirtschaftsuniversität Wien
 Universitätsbibliothek
 Zeitchriftenmanagement
 Welthandelsplatz 1 - Haus LC
 1020 WIEN
 ÖSTERREICH



Verwaltungsakessorische Straftatbestände und Bestimmtheitsgebot
 Strafzumessung und Verteidigungsverhalten
 Erlittene Untersuchungshaft und Strafzumessung
 Täuschungshandlung und Wahrheitsgebot des § 138 ZPO
 Untreue eines Rechtsanwalts
 Prüfung des dringenden Tatverdachts durch Beschwerdegericht bei laufender Hauptverhandlung

Oberlandesgerichte

Celle
 Beiordnung in der Maßregelvollstreckung

Düsseldorf
 Verstoß gegen das Beschleunigungsgebot in Haftsachen im Falle der Überhaftnotierung

Frankfurt/M.
 Beschleunigungsgebot in Haftsachen

KG
 Durchsicht eines im Haftraum zu Zwecken überlassenen Laptops
 Zwingende Anhörung nach § 142 Abs. 5 S. 1 StPO

Karlsruhe
 Nicht standardisierte Untersuchungsmethode und Pflichtverteidigerbestellung

Saarbrücken
 Eigenes Beschwerderecht des Pflichtverteidigers

Landgerichte

Bonn
 Fluchtgefahr eines Ausländers (hier: US-Bürger)

Halle
 Notwendigkeit der Verteidigung wegen vollstreckungsrechtlicher Schwierigkeiten

Hamburg
 Ausschluss eines Verteidigers

or Haftantritt
 gerbestellung
 gen Verhinderung;
 indigung
 iten

Karlsruhe

Notwendigkeit der Verteidigung bei drohendem Bewährungswiderruf
 Verteidigung mehrerer Beschuldigter derselben Tat durch angestellte Rechtsanwälte und Partner
Brockhaus

Leipzig

Beiordnung bei bevorstehender Einstellung

Magdeburg

Konkludente Beiordnung
 Notwendigkeit der Verteidigung bei Betreuung
 Beiordnung bei gesamtstrafenfähigen Taten
 Aufhebung der Beiordnung nach Entlassung aus Anstalt

Stade

Nachträgliche Beiordnung

Verden

Nachträgliche rückwirkende Pflichtverteidigerbestellung im Jugendstrafverfahren

Amtsgerichte

Rheda-Wiedenbrück
 Beiordnung nach Einstellung gem. § 153a StPO

Saarbrücken

Durchsuchungszweck

Aufsätze

Andreas Mehlich

Der »Linksanwalt« als Vorkämpfer der modernen Organlehre – das Selbstverständnis linker Anwälte im Rechtsstaat

Jörg Arnold

Gibt es einen »neuen Typus« des Strafverteidigers in Kontinuität zu »Linksanwälten«?

Werner Beulke

Auswechslung wegen terminlicher Verhinderung und Ablehnung der Bestellung eines zusätzlichen Pflichtverteidigers

Sebastian Wollschläger

Die Neuregelung des Verbots der Vertretung widerstreitender Interessen im Kontext des Strafverfahrens

Rezensionen

Karsten Gaede

Matthias Newerla, Ineffective Assistance of Counsel – Gerichtliche Gewähr und Kontrolle wirksamer Verteidigung in Deutschland und in den USA

Hans-Ullrich Paeffgen

Alessa Trunk, Der Zuständigkeitswechsel nach § 126 Abs. 2 Satz 1 der Strafprozessordnung

Heft 3
 März 2023
 Seiten 153 – 208
 43. Jahrgang

Art.-Nr. 08100303
 PVSt 20232

3

Carl Heymanns Verlag

INHALT 3 - 2023

Editorial
Impressum

I
V

LG Magdeburg 25 Qs 53/22 v. 21.07.2022
Notwendigkeit der Verteidigung bei Betreuung **160**

LG Magdeburg 21 Qs 23/22 v. 01.06.2022
Beordnung bei gesamtstrafenfähigen Taten (Ls) **161**

LG Halle 10a Qs 91/21 v. 03.09.2021
Beordnung wegen der Schwierigkeit der
Rechtslage (Ls) **161**

LG Halle 3 Qs 104/22 v. 19.09.2022
Notwendigkeit der Verteidigung wegen
vollstreckungsrechtlicher Schwierigkeiten **161**

LG Stade 102 Qs 41/21 v. 30.09.2021
Nachträgliche Beordnung (Ls) **162**

LG Leipzig 6 Qs 67/21 v. 21.10.2021
Beordnung bei bevorstehender Einstellung (Ls) **162**

LG Hamburg 606 Qs 13/22 v. 24.05.2022
Ausschluss eines Verteidigers **162**

LG Magdeburg 25 Qs 33/22 v. 11.05.2022
Aufhebung der Beordnung nach Entlassung aus
Anstalt (Ls) **164**

LG Karlsruhe 16 Qs 65/22, 16 Qs 66/22 v. 05.09.2022
Verteidigung mehrerer Beschuldigter derselben Tat
durch angestellte Rechtsanwälte und Partner
m. Anm. *Brockhaus* **164**

LG Nürnberg-Fürth 12 Qs 59/22 v. 09.11.2022
Einreichung eines Wiedereinsetzungsantrags (Ls) **168**

LG Nürnberg-Fürth 12 Qs 68/22 v. 12.12.2022
Einspruch gegen Strafbefehl (Ls) **168**

AG Rheda-Wiedenbrück 1 Ds-216 Js 61/21-115/22
v. 21.07.2022
Beordnung nach Einstellung gem. § 153a StPO (Ls) **168**

Entscheidungen

Verfahrensrecht

BGH StB 51/22 v. 15.11.2022
Anfechtung der Pflichtverteidigerbestellung (Ls) **153**

BGH 5 StR 429/22 v. 05.12.2022
Zerstörung des Vertrauensverhältnisses (Ls) **153**

BGH StB 35/22 v. 25.08.2022
Aufhebung der Beordnung wegen Verhinderung;
Bestellung weiterer Verteidiger **153**

BGH 4 StR 64/22 v. 19.07.2022
Mitteilungspflichten bei Verständigung **155**

BGH 2 StR 269/21 v. 23.06.2022
Mitteilungspflichten bei Verständigung (Ls) **155**

BGH 4 StR 166/22 v. 31.08.2022
Zulässiges Verteidigungsverhalten (Ls) **156**

BGH 2 StR 53/22 v. 06.07.2022
Beweiswürdigung bei Geständnis (Ls) **156**

BGH 4 StR 72/22 v. 24.05.2022
Würdigung eines (späten) Geständnisses (Ls) **156**

KG 5 Ws 261/21 v. 23.12.2021
Durchsicht eines im Haftraum zu Verteidigungszwecken
überlassenen Laptops (Ls) **156**

OLG Celle 3 Ws 413-414/22 v. 11.10.2022
Beordnung in der Maßregelvollstreckung **156**

OLG Karlsruhe 2 Ws 183/22 v. 19.07.2022
Nicht standardisierte Untersuchungsmethode und
Pflichtverteidigerbestellung (Ls) **157**

OLG Saarbrücken 4 Ws 194/22 v. 01.07.2022
Eigenes Beschwerderecht des Pflichtverteidigers (Ls) **157**

KG 2 Ws 27/22 v. 15.03.2022
Anfechtung von Terminverfügungen **157**

KG 5 Ws 67/22 v. 27.04.2022
Zwingende Anhörung nach § 142 Abs. 5 S. 1 StPO (Ls) **157**

LG Nürnberg-Fürth 12 Qs 49/22 v. 07.11.2022
Einzelfallprüfung bei Durchsuchungsbeschluss (Ls) **158**

LG Magdeburg 22 KLS 3/22 v. 20.10.2022
Konkludente Beordnung **158**

LG Verden 3 Qs 64/22 v. 10.10.2022
Nachträgliche rückwirkende Pflichtverteidigerbestellung
im Jugendstrafverfahren **158**

LG Karlsruhe 6 Qs 41/22 v. 16.09.2022
Notwendigkeit der Verteidigung bei drohendem
Bewährungswiderruf **159**

Strafrecht

BGH 1 StR 389/21 v. 06.09.2022
Verwaltungsakzessorische Straftatbestände und
Bestimmtheitsgebot **168**

BGH 6 StR 155/22 v. 04.05.2022
Strafzumessung und Verteidigungsverhalten **172**

BGH 2 StR 507/21 v. 12.04.2022
Erlittene Untersuchungshaft und Strafzumessung (Ls) **173**

BGH 1 StR 138/21 v. 04.05.2022
Täuschungshandlung und Wahrheitsgebot des § 138
ZPO (Ls) **173**

BGH 1 StR 171/22 v. 22.09.2022
Untreue eines Rechtsanwalts (Ls) **173**

Haft

BVerfG 2 BvR 2061/19 v. 05.07.2022
Aufklärung der Haftfähigkeit vor Haftantritt (Ls) **173**

BGH StB 21/22 v. 01.06.2022
Prüfung des dringenden Tatverdachts durch
Beschwerdegericht bei laufender Hauptverhandlung (Ls) **173**

KG 4 Ws 71/21 – 161 AR 173/21 v. 07.09.2021 Verhältnismäßigkeit des Vollzugs der Untersuchungshaft (Ls)	173
OLG Düsseldorf 5 Ws 11/21 v. 16.02.2022 Verstoß gegen das Beschleunigungsgebot in Haftsachen im Falle der Überhaftnotierung	174
OLG Brandenburg 1 Ws 33/22 (S) v. 28.03.2022 Schwerwiegende Beeinträchtigung der Rechtsordnung bei Taten nach § 243 StGB (Ls)	174
OLG Stuttgart 1 Ws 21/22 v. 08.02.2022 Maßnahmen nach § 119 StPO (Ls)	174
KG 4 161 HES 56/22 (43-44/22) v. 28.11.2022 Besondere Haftprüfung (Ls)	175
OLG Frankfurt/M. 2 HES 224-227/22 v. 30.06.2022 Beschleunigungsgebot in Haftsachen (Ls)	175
OLG Naumburg 1 Ws (s) 84/22 v. 22.03.2022 Beschleunigungsgebot in Haftsachen bei Einholung eines Gutachtens (Ls)	175
LG Bonn 64 Qs-430 Js 640/20-83/22 v. 15.12.2022 Fluchtgefahr eines Ausländers (hier: US-Bürger)	175
AG Saarbrücken 7 Gs 2580/21 v. 21.09.2022 Durchsicherungszweck	176

Aufsätze

Der »Linksanwalt« als Vorkämpfer der modernen Organlehre – das Selbstverständnis linker Anwälte im Rechtsstaat Andreas Mehlich	178
---	-----

Gibt es einen »neuen Typus« des Strafverteidigers in Kontinuität zu »Linksanwälten«? Jörg Arnold	184
--	-----

Auswechslung wegen terminlicher Verhinderung und Ablehnung der Bestellung eines zusätzlichen Pflichtverteidigers Werner Beulke	191
---	-----

Die Neuregelung des Verbots der Vertretung widerstreitender Interessen im Kontext des Strafverfahrens Sebastian Wollschläger	196
---	-----

Rezensionen

Matthias Newerla, Ineffective Assistance of Counsel – Gerichtliche Gewähr und Kontrolle wirksamer Verteidigung in Deutschland und in den USA Karsten Gaede	201
---	-----

Alessa Trunk, Der Zuständigkeitswechsel nach § 126 Abs. 2 Satz 1 der Strafprozessordnung, Die prozessuale Überholung der Haftbeschwerde im Konflikt mit dem Beschleunigungsgrundsatz und dem Recht auf effektiven Rechtsschutz Hans-Ullrich Paeffgen	203
---	-----

Zeitschriften

Auslese wichtiger Fachzeitschriftenbeiträge	206
---	-----

Vorschau

Aus dem Inhalt der nächsten Hefte von StV und StV-S:

Katrin Wick Pauschale Mitschreibverbote als unzulässige Beschränkung des Grundsatzes der Öffentlichkeit; Simon Pschorr/Liane Wörner Strafverfolgung in Deutschland aufgrund US-amerikanischer Daten; Daniel Zühlke Das Filmen von Polizeieinsätzen: Verletzung der Vertraulichkeit des Wortes?

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);

Karl-Heinz Roth Groenewold/Ignor/Koch (Hrsg.), Lexikon der politischen Strafprozesse; 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; Christian Laustetter Marie-Lena Marsteller, Grenzüberschreitende Einziehung. Möglichkeiten und Grenzen der Leistung von Vollstreckungshilfe und der gegenseitigen Anerkennung bei Tatertragsbeziehungen, unter besonderer Berücksichtigung typischer verurteilungsunabhängiger Formen.

Die Online-Version des StV finden Sie auf wolterskluwer-online.de und auf 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.

StV Spezial

STRAFVERTEIDIGER

WU
D3-7271
Beil.



REDAKTION

Prof. Dr. Dominik Brodowski
RAin Lea Voigt
RA Prof. Dr. Björn Gercke
Prof. Dr. Matthias Jahn
RA Prof. Dr. Helmut Pollähne

Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte

Vorwurf des »racial profiling« bei Identitätskontrolle
Auslieferung nach China

Europäischer Gerichtshof

Beweisverwertungsverbot bei Verstoß gegen unionsrechtliche Vorschriften
Europäisch-transnationales ne bis in idem im Auslieferungsrecht
Unmittelbare Wirkung verfahrensrechtlicher Richtlinien

Bundesverfassungsgericht

Gebot der zügigen Durchsicht von Papieren

Bundesgerichtshof

Amphetamin ist keine harte Droge
Täuschungsäquivalent beim Computerbetrug
Berücksichtigung an sich gesamtstrafenfähiger EU-ausländischer Strafen

Strafantrag mittels »einfacher« E-Mail?
Beordnung eines weiteren Verteidigers
Krawczyk
Einlegung und Begründung der Revision mit einem elektronischen Dokument
Revision als Word-Datei

Amtsgerichte

Flensburg
Nothilfe und Klimaproteste

Tiergarten

Straßenblockade mittels Festklebens; Verwerflichkeit

Forum

Wolfgang Staudinger
Nachträgliche Pflichtverteidigerbestellung

Aufsatz

Mayeul Hiéramente
Die §§ 100a ff. StPO und das Gefahrenabwehrrecht: Beobachtungen zum Nebeneinander zweier Regelungsregime

Heft 1
März 2023
Seiten 1 – 48
3. Jahrgang
Art.-Nr. 59652301

1

Carl Heymanns Verlag



Impressum

III

BGH 1 StR 130/22 v. 29.06.2022 Berücksichtigung an sich gesamtstrafenfähiger EU-ausländischer Strafen	20
BGH 3 StR 187/22 v. 10.08.2022 Konkurrenzen im Völkerstrafrecht	23

Entscheidungen

Aktuelles

BVerfG 2 BvR 827/21 v. 17.11.2022
Gebot der zügigen Durchsicht von Papieren; Auswertung
von Beweismitteln erst nach Beschlagnahme (Ls)

1

BVerfG 2 BvR 1627/22 v. 26.09.2022
Subsidiarität und Rechtswegerschöpfung bei einstweiliger
Anordnung; Durchsicht von Papieren und elektronischen
Speichermedien (Ls)

1

BGH 1 StR 83/22 v. 19.05.2022
Amphetamin ist keine harte Droge (Ls)

1

BGH VIII ZR 221/21 v. 16.11.2022
Einheitliche Auslegung von Verbotsnormen (Ls)

1

AG Flensburg 44 Cs 107 Js 7252/22 v. 07.11.2022
Nothilfe und Klimaproteste

1

AG Tiergarten 303 Cs 202/22 v. 05.10.2022
Straßenblockade mittels Festklebens; Verwerflichkeit

8

Europäisches und Internationales

EGMR 37610/18 v. 06.10.2022
Auslieferung nach China; Beschleunigungsgebot im
Auslieferungsverfahren (Ls)

10

EuGH C-746/18 v. 02.03.2021
Beweisverwertungsverbot bei Verstoß gegen
unionsrechtliche Vorschriften (Ls)

11

EuGH C-205/20 v. 08.03.2022
Verhältnismäßigkeit unionsrechtlich determinierter
Sanktionen (Ls)

11

EuGH C-242/22 PPU v. 01.08.2022
Unmittelbare Wirkung verfahrensrechtlicher Richtlinien;
Gewährleistung von Dolmetschleistungen und
Übersetzungen bei Widerruf einer Strafaussetzung

11

EuGH C-435/22 v. 28.10.2022
Europäisch-transnationales ne bis in idem im
Auslieferungsrecht

14

BGH 4 ARs 13/21 v. 18.08.2022
Entscheidungszuständigkeit des OLG bei Nichtbewilligung
einer Auslieferung (Ls)

20

BGH 4 ARs 2/21 v. 18.08.2022
Antragsbefugnis einer dritt betroffenen juristischen
Person bei einem Herausgabeersuchen (Ls)

20

Schnittstellen zum Öffentlichen Recht

EGMR 215/19 v. 18.10.2022
Vorwurf des »racial profiling« bei Identitätskontrolle;
Pflicht zur unabhängigen Untersuchung (Ls)

23

Strafrecht und Digitalisierung

BGH 4 StR 134/22 v. 12.10.2022
Täuschungsäquivalent beim Computerbetrug (Ls)

23

BGH 5 StR 398/21 v. 12.05.2022
Strafantrag mittels »einfacher« E-Mail?

24

BGH 3 StR 251/22 v. 08.09.2022
Einlegung und Begründung der Revision mit einem
elektronischen Dokument

27

BGH 3 StR 262/22 v. 18.10.2022
Formgerechte Revisionseinlegung per beA; Nutzung
des beA eines Kollegen (Ls)

27

BGH 1 StR 262/22 v. 19.10.2022
Revision als Word-Datei (Ls)

28

BGH 6 StR 268/22 v. 09.08.2022
Wiedereinsetzung bei formwidriger Revisionseinlegung

28

Recht der Strafverteidigung; Kosten- und Gebührenrecht

BGH 1 StR 33/22 v. 20.04.2022
Offenkundiger Mangel der Verteidigung;
Wiedereinsetzung in den vorigen Stand wegen
Versäumung der Revisionsbegründungsfrist

28

BGH StB 5/22 v. 24.03.2022
Beiordnung eines weiteren Verteidigers
m. Anm. *Krawczyk*

30

LG Kiel 5 Qs 95/21 v. 14.01.2022
Notwendige Verteidigung und nachträgliche
Gesamtstrafe (Ls)

35

LG Kiel 5 Qs 67/22 v. 27.07.2022
Rückwirkende Pflichtverteidigerbeordnung (Ls)

35

AG Kiel 35 OWi 556 Js 60154/21 v. 10.08.2022
Notwendige Verteidigung bei drohender Ausweisung;
Bußgeldverfahren (Ls)

35

Von Adhäsion bis Zeugenbeistand

BGH 4 StR 114/22 v. 25.05.2022
Keine erweiterte Einziehung von Surrogaten

36

BGH 3 StR 261/22 v. 07.09.2022
Wertersatz einziehung bei Tatertrag in Fremdwährung

36

BGH 1 StR 311/20 v. 06.10.2021
Kostenentscheidung bei erfolgreicher Anfechtung einer Einziehungsentscheidung; Ausscheidbarkeit der Verteidigergebühren für die Einziehung

37

KG 5 Ws 104/21 v. 08.07.2022
Entschädigung für einstweilige Unterbringung bei Nichtanordnung der Maßregel im Sicherungsverfahren

40**Forum**

Nachträgliche Pflichtverteidigerbestellung
Wolfgang Staudinger

42**Aufsatz**

Die §§ 100a ff. StPO und das Gefahrenabwehrrecht: Beobachtungen zum Nebeneinander zweier Regelungsregime

Mayeul Hiéramente

45

Computer und Recht



D3-Z91

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

Herausgegeben gemeinsam mit DGRI e.V.

Zwei, die zusammengehören:
ZEITSCHRIFT



Profitieren Sie von Ihrer
ONLINE-DATENBANK

IT und Software >	Stefan Papastefanou – DALL-E 2 – Ist das Urheberrecht noch zeitgemäß?	1
	Peter Schneiderei – Auswirkungen des Data Act auf innovative datengetriebene Geschäftsmodelle in der Medizintechnik	9
	BGH: Computerbetrug im Online-Banking (BGH, Beschl. v. 3.5.2022 – 3 StR 93/22)	14
Daten und Sicherheit >	Sebastian Bretthauer – Datenschutzrechtliche Bußgelder	22
	Simon Marx / Alicia Sütthoff – Verantwortlichkeit auf Datenmarktplätzen	30
	EuGH: Auch indirekt sensible Daten unterliegen den Regelungen von Art. 9 DSGVO (EuGH, Urt. v. 1.8.2022 – C-184/20 – OT vs. Vyriausioji tarnybinės etikos komisija)	36
Internet und E-Commerce >	Jens-Peter Schneider – Das verwaltungsrechtliche Beschwerderecht für Plattformnutzer gem. Art. 53 DSA	45
	EuGH: Anspruch auf Vergessenwerden gegen Suchmaschinenbetreiber (EuGH, Urt. v. 8.12.2022 – C-460/20 – TU, RE vs. Google LLC)	52
Report und Technik >	Michael Bäuerle – Elemente einer Europäischen Vision für die Regulierung von Big Data bei Polizei und Justiz	64
	Irini Vassilaki – Der Einsatz polizeilicher „Keuschheitsproben“ als Waffe bei der Bekämpfung von Kinderpornographie	69





Computer und Recht

Zeitschrift für die Praxis des Rechts der Informationstechnologie



Schriftleitung:

RA Prof. Dr. Michael Bartsch, Karlsruhe · RA Dr. Malte Grützmaker, 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.
Döhmann, 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: Was ist eine Kopie? Prof. Niko Härting zum Ansatz des EuGH-Generalanwalts
im CRonline Blog v. 20.12.2022

IT und Software

Aufsätze

Stefan Papastefanou – DALL·E 2 – Ist das Urheberrecht noch zeitgemäß? – Rechtliche Herausforderungen für das Urheberrecht anhand der
aktuellen Entwicklung des text-to-image Modells „DALL·E 2“

Die OpenAI-Plattform DALL·E 2 ermöglicht es, nach wenigen Textvorgaben seitens eines Nutzers, eine komplexe Bilddatei erstellen zu lassen. Der
Beitrag geht zunächst auf die technische Funktionsweise von DALL·E 2 ein (II.) und arbeitet sodann heraus, ob in den erzeugten Bildern ein Werk
nach § 2 Abs. 2 UrhG vorliegt und welchem der beteiligten Akteure ggf. Rechte hieran zustehen können (III.). Abschließend wird diskutiert, ob die
aktuelle Entwicklung – am Beispiel von DALL·E 2 – ein Umdenken im Rahmen des Urheberrechts erfordert (IV.).

1

Peter Schneiderit – Auswirkungen des Data Act auf innovative datengetriebene Geschäftsmodelle in der Medizintechnik – Analyse we-
sentlicher Auswirkungen in der Praxis

Moderne Medizinprodukte können große Datenmengen generieren. Dadurch sind sie in besonderem Maße von der geplanten Regulierung durch
den Vorschlag der EU-Kommission für einen „Data Act“ (DA) betroffen. Dieser DA-Entwurf enthält dezidierte operative Vorgaben nicht nur zur
Bereitstellung teils sensibler Datensätze an Dritte, sondern auch zur vertraglichen Gestaltung datengetriebener Services. Der Beitrag analysiert die
potenziellen praktischen Auswirkungen des DA-Entwurfs und berücksichtigt den Kompromissvorschlag der tschechischen Ratspräsidentschaft.

9



Otto Schmidt live – der Podcast. Neueste Urteile, wichtige Gesetze und Rechtsfragen. Jetzt kostenlos
anhören: otto-schmidt.de/podcast.

Inhalt

Rechtsprechung

BGH: Computerbetrug im Online-Banking	(BGH, Beschl. v. 3.5.2022 – 3 StR 93/22, ECLI:DE:BGH:2022:030522B3STR93.22.0)	14
VG Köln: Warnung vor Sicherheits-Software Kaspersky	(VG Köln, Beschl. v. 1.4.2022 – 1 L 466/22).....	16

Daten und Sicherheit

Aufsätze

Sebastian Bretthauer – Datenschutzrechtliche Bußgelder – Unternehmerisches Risiko und behördliches Governance-Instrument		
Der Beitrag beschäftigt sich mit der Auslegung von Art. 83 DSGVO und geht in dem Zusammenhang auf die Bedeutung des Bußgeldkonzepts des Europäischen Datenschutzausschusses (EDSA) im Hinblick auf die Konkretisierung von Art. 83 DSGVO ein.		22
Simon Marx / Alicia Sütthoff – Verantwortlichkeit auf Datenmarktplätzen – Orientierungshilfe für die Verantwortlichkeitszuweisung für einen datenschutzkonformen Handel mit personenbezogenen Daten		
Für den Handel mit Daten entstehen mehr und mehr Datenmarktplätze, auf denen Verkäufer und Käufer geschäftliche Beziehungen für den Transfer auch personenbezogener Daten finden. Der Beitrag bietet eine Orientierung bei der Verantwortlichkeitszuweisung nach den Vorgaben der DSGVO und beginnt bei der alleinigen (II. 1.) und der gemeinsamen Verantwortlichkeit (II. 2.) sowie der Auftragsverarbeitung (II. 3.). Nach der Abgrenzung zwischen diesen Formen der Verantwortlichkeit (II. 4.), wird untersucht, wie sich die Verantwortlichkeitsverteilung bei der Datenübertragung im Rahmen eines Datenmarktplatzes darstellt (III.).		29

Rechtsprechung

EuGH: Auch indirekt sensible Daten unterliegen den Regelungen von Art. 9 DSGVO	(EuGH, Ur. v. 1.8.2022 – C-184/20, ECLI:EU:C:2022:601 – OT vs. Vyriausioji tarnybinės etikos komisija).....	36
OLG Köln: Streitwert einer Datenauskunftsklage zur Verfolgung zivilrechtlicher Ansprüche	(OLG Köln, Beschl. v. 4.8.2022 – 7 U 137/21).....	42
OLG Brandenburg: Streitwert für DSGVO-Auskunftsanspruch	(OLG Brandenburg, Beschl. v. 1.8.2022 – 12 W 23/22, ECLI:DE:OLGBB:2022:0801.12W23.22.2000)	43
LG Erfurt: DSGVO-Auskunftsanspruch abseits datenschutzrechtlicher Ziele	(LG Erfurt, Beschl. v. 7.7.2022 – 8 O 1280/21 [Ls.])	44

Sie wollen alle Jahrgänge der CR nach Stichworten durchsuchen?

CR



CR – Computer und Recht

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

Inhalt

Internet und E-Commerce**Aufsätze**

Jens-Peter Schneider – Das verwaltungsrechtliche Beschwerderecht für Plattformnutzer gem. Art. 53 DSA – Erster Überblick zum zentralen Baustein des neuen Aufsichtsregimes für digitale Dienste

Ausgehend vom Kontext der neuen Aufsichts- und Rechtsschutzstrukturen (I.) argumentiert der Beitrag zunächst für eine teleologische Extension der Beschwerdebefugten (II.). Sodann werden der zulässige Beschwerdegegenstand (III.) und sein Verhältnis zu den internen Beschwerdemechanismen (IV.) herausgearbeitet, bevor das ausgelöste europäische Verwaltungsverfahren (V.) näher untersucht wird. 45

Rechtsprechung

EuGH: Anspruch auf Vergessenwerden gegen Suchmaschinenbetreiber	(EuGH, Urt. v. 8.12.2022 – C-460/20, ECLI:EU:C:2022:962 – TU, RE vs. Google LLC)	52
BGH: Werturteile in Bewertungskommentaren von eBay-Nutzern	(BGH, Urt. v. 28.9.2022 – VIII ZR 319/20, ECLI:DE:BGH:2022:280922UVIIIZR319.20.0)	58
OLG Braunschweig: Verteilung der Darlegungslast bei behaupteter eBay-Abbruchjäger-Eigenschaft	(OLG Braunschweig, Urt. v. 13.10.2022 – 7 U 593/20 – ECLI:DE:OLGBS:2022:1013.7U593.20.2000)	61
LG Köln: Unzulässige Abfrage des Kundenkennworts bei Betätigung des Kündigungsbuttons	(LG Köln, Beschl. v. 29.7.2022 – 33 O 355/22)	63
OLG Karlsruhe: Deliktische Unterlassungshaftung des Betreibers einer sozialen Plattform für Rechtsverstöße im Rahmen eines Faktencheck-Hinweises	(OLG Karlsruhe, Urt. v. 14.7.2021 – 6 W 8/21, ECLI:DE:OLGKARL:2021:0714.6W8.21.2000 [Ls.])	63

Report und Technik**Aufsätze**

Michael Bäuerle – Elemente einer Europäischen Vision für die Regulierung von Big Data bei Polizei und Justiz – Regulierungsansätze für das polizeiliche Mandat in der digitalisierten sozialen Wirklichkeit

Auf Unionsebene liegen gleich mehrere Vorschläge für neue Rechtsakte vor, die zwar primär die Informationsgewinnung für Polizei und Strafverfolgungsbehörden regeln, zugleich aber den Datenpool beeinflussen, aus dem neue Erkenntnisse und Informationen gewonnen werden. Der Beitrag stellt die in diesen Entwürfen vorgesehenen bzw. vorgeschlagenen Regelungen und Instrumente vor (III.) und unterzieht sie einer rechtspolitischen Bewertung (IV.). . . 64

Irini Vassilaki – Der Einsatz polizeilicher „Keuschheitsproben“ als Waffe bei der Bekämpfung von Kinderpornographie – Was Verdeckte Ermittler de lege lata dürfen

Der Beitrag erläutert § 110d StPO, der die Bekämpfung der Kinderpornographie unterstützen soll. Die Vorschrift hat Ähnlichkeiten mit den Normen, die den Einsatz der Verdeckter Ermittler im Strafverfahren regeln. Gleichwohl enthält sie neue Elemente, wie die Klausel der „handelnden Polizeibeamten“, die ein Novum im Strafverfahren darstellen. Die Auslegung der Vorschrift ist nicht schwierig, ihr kriminalistischer Erfolg hängt allerdings von ihrer richtigen Anwendung seitens der Strafverfolgungsbehörden ab. 69

CR Report**Daten und Sicherheit**

OLG Düsseldorf: Keine Strafbarkeit von Smartphoneaufnahmen von Polizeieinsätzen (*Mandy Hrube*)

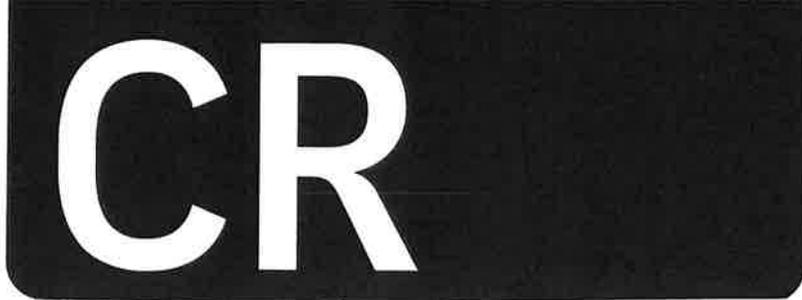
Internet und E-Commerce

BGH: Keine generelle Informationsverpflichtung über Herstellergarantien durch Internethändler (<i>Jan Pfeiffer</i>)	R4
BVerwG: Rechtmäßige Löschung von Facebook-Kommentaren durch MDR (<i>Jan Pfeiffer</i>)	R5
OVG NW: Städtische Internetseite zur Neutralität verpflichtet (<i>Jan Pfeiffer</i>)	R6
OVG NW: Erfolgreiche Klage eines Fußballfans gegen Twitter-Nachricht der Polizei (<i>Jan Pfeiffer</i>)	R6

TK und Medien

LG Offenburg: Keine Verletzung von Persönlichkeitsrechten durch eine TV-Sendung (*Markus Meyer*)





DS-Z91

Computer und Recht

Schriftleitung: RA Prof. Dr. Michael Bartsch · RA Dr. Malte Grützmaker, 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. Döhmman, LL.M. · Prof. Dr. Gerald Spindler

cr-online.de

Herausgegeben gemeinsam mit DGRI e.V.



Zwei, die zusammengehören:
ZEITSCHRIFT



Profitieren Sie von Ihrer
ONLINE-DATENBANK

Mit CRi 6/22

IT und Software >	Christian Frank / Julia Petersen / Anna K. Bernzen – Die Pflicht des Vorstands einer Aktiengesellschaft zum Risikomanagement in IT-Projekten 757
	BGH: Verbotene Eigenmacht durch Klausel zur Fernsperrung der Auflademöglichkeit für gemietetes E-Fahrzeug (BGH, Urt. v. 26.10.2022 – XII ZR 89/21) 765
Daten und Sicherheit >	Paul Voigt / Hannes Bastians – Neue europarechtliche Anforderungen an die IT-Sicherheit 768
	Mathias Lejeune – Datentransfer mit den USA auf der Grundlage der Executive Order von Präsident Biden vom 7.10.2022 775
	OLG Frankfurt: DSGVO-Schadensersatz wegen versehentlich versendeter E-Mail (OLG Frankfurt Urt., Urt. v. 2.3.2022 – 13 U 206/20) 786
Internet und E-Commerce >	Andreas Wiebe / Oliver Kreutz – Die Webseite als Multimediawerk oder Datenbank(werk) – Urheberrechtl. Überlegungen im Kontext von Werbeblockersoftware 797
	BGH: Wettbewerbsverstoß bei örtlich fehlerhafter Grundpreisangabe (BGH, VUrt. v. 19.5.2022 – I ZR 69/21 – Grundpreisangabe im Internet) 805
Report und Technik >	Christoph Werner / Nils Brinker / Oliver Raabe – Grundlagen für ein gesetzliches IT-Sicherheitsrisikomanagement 817





Computer und Recht

Zeitschrift für die Praxis des Rechts der Informationstechnologie

Schriftleitung:

RA Prof. Dr. Michael Bartsch, Karlsruhe · RA Dr. Malte Grützmaker, 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. Döhmann, 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, Vorsitzender 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: Zur neue EuGH-Vorlage wegen DSGVO-Abmahnbefugnissen der Verbraucherschützer *RA Prof. Niko Härting*, CRonline Blog v. 20.11.2022

IT und Software

Aufsätze

Christian Frank / Julia Petersen / Anna K. Bernzen – Die Pflicht des Vorstands einer Aktiengesellschaft zum Risikomanagement in IT-Projekten

Der Beitrag untersucht, welche Pflichten aus der Innenperspektive einer Gesellschaft speziell die Vorstandsmitglieder einer Aktiengesellschaft (AG) treffen, die ein IT-Projekt planen. Weil der aktienrechtliche Ansatz nicht nur ausgewählte Risiken etwa der Cybersicherheit erfasst, liefert er die allgemeinere Grundlage für Anforderungen an das Risikomanagement. Dafür werden eingangs abstrakt die Pflichten der Vorstandsmitglieder im Bereich des Risikomanagements erörtert (II.). Da derartige Pflichten des Vorstands mit Blick auf IT-Projekte bisher nicht näher spezifiziert wurden (III.), wird eine solche Konkretisierung im Rahmen dieses Beitrags unternommen (IV.) Zuletzt werden die Konsequenzen einer Pflichtverletzung dargestellt (V.).

757

Rechtsprechung

BGH: E-Fahrzeug-Autobatterie-Miete: Verbotene Eigenmacht durch Klausel zur Fernsperrung der Auflademöglichkeit

(BGH, Urt. v. 26.10.2022 – XII ZR 89/21, ECLI:DE:BGH:2022:261022UXIIZR89.21.0)

765



Jetzt Fortbildungspflicht erfüllen mit den Seminaren von Otto Schmidt: www.otto-schmidt.de/live

Inhalt

Daten und Sicherheit**Aufsätze**

Paul Voigt / Hannes Bastians – Neue europarechtliche Anforderungen an die IT-Sicherheit – Rat der EU nimmt NIS2-Richtlinie an – ein erster Überblick

Der Beitrag bietet einen Überblick über die NIS2-Richtlinie und zeigt, welche IT-sicherheitsrechtlichen Neuerungen sich für welche Adressaten ergeben. Als Nachfolger der NIS-RL aus dem Jahre 2016 wurde die NIS2-Richtlinie am 28.11.2022 vom Rat der EU angenommen und muss voraussichtlich bis Ende 2024 in nationales Recht umgesetzt werden. 768

Mathias Lejeune – Datentransfer mit den USA auf der Grundlage der Executive Order von Präsident Biden vom 7.10.2022 – Wann ist der Datenschutz in Drittstaaten wie den USA adäquat?

Am 7.10.2022 hat der US-Präsident die Executive Order „on Enhancing Safeguards For United States Signals Intelligence Activities“ erlassen, die der EU-Kommission einen neuen Angemessenheitsbeschluss nach Art. 45 DSGVO zu erlassen ermöglichen soll zur Vereinfachung und Erleichterung des Datenaustauschs zwischen der EU und den USA. Der Beitrag stellt zunächst (I.) die wesentlichen Inhalte der Executive Order vom 7.10.2022 dar und bewertet sodann zum einen die Belastbarkeit dieser Executive Order (II.) auch im Hinblick auf ein mögliches, neues Verfahren vor dem EuGH und zum anderen die Optionen im Rahmen des weiteren Vorgehens (III.). Eine Schlussbemerkung legt den Finger in die rechtspolitisch offene Wunde des Datenschutzrechts (IV.). 775

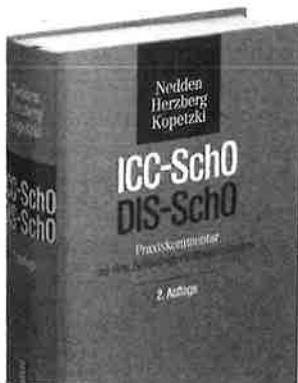
Rechtsprechung

- OLG Frankfurt: DSGVO-Schadensersatz wegen versehentlich versendeter E-Mail (OLG Frankfurt, Urt. v. 2.3.2022 – 13 U 206/20) 786
- OLG Karlsruhe: Kein Schadensersatz wegen Sperre des (Facebook-)Nutzerkontos (OLG Karlsruhe, Urt. v. 10.11.2021 – 14 U 46/19) 790
- OLG Düsseldorf: Immaterieller Schadensersatz bei Datenschutzverstoß im Sozialrechtsverhältnis (OLG Düsseldorf, Urt. v. 28.10.2021 – 16 U 275/20) 793

Internet und E-Commerce**Aufsätze**

Andreas Wiebe / Oliver Kreutz – Die Webseite als Multimediawerk oder Datenbank(werk) – Urheberrechtliche Überlegungen im Kontext der Nutzung von Werbeblockersoftware

Der Beitrag behandelt urheberrechtliche Fragestellungen im Zusammenhang mit dem Einsatz von Werbeblockersoftware durch Nutzer von Webseiten, die auch in der aktuellen Rechtsprechung zur Thematik (LG Hamburg v. 14.1.2022 – 308 O 130/19, CR 2022, 383 m. Anm. *Wiebe/Kreutz* = CR 2022, 195) nicht abschließend behandelt werden. Zudem gibt auch die neuere Rechtsprechung des EuGH zur Einbindung von Nutzerinteressen bei der Bestimmung von Grenzen des Datenbankherstellerechts (EuGH v. 3.6.2021 – C-762/19, ECLI:EU:C:2021:434) Anlass zu einer genauen Untersuchung der rechtlichen Materie. Der Beitrag knüpft an die Behandlung des Softwareurheberrechts in *Wiebe/Kreutz*, CR 2022, 383 an. 797



Mit allen Finessen

Schiedsrecht auf dem neuesten Stand:
prägnant und fokussiert. Alle Änderungen
und Neukodifizierungen sind topaktuell
und detailliert kommentiert.

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

Inhalt

Rechtsprechung

BGH: Wettbewerbsverstoß bei örtlich fehlerhafter Grundpreisangabe im Internet

(BGH, Versäumnisurt. v. 19.5.2022 – I ZR 69/21, ECLI:DE:BGH:2022:190522UIZR69.21.0 – Grundpreisangabe im Internet).....

OLG Köln: Wettbewerbswidrige Werbung mit UVP-Mondpreisen

(OLG Köln, Urt. v. 9.9.2022 – 6 U 92/22).....

EuGH: Veröffentlichung verunglimpfender Äußerungen im Internet

(EuGH, Urt. v. 21.12.2021 – C-251/20, ECLI:EU:C:2021:1036 – Gtflix Tv vs. DR [Ls.] 811



Telekommunikation und Medien

Rechtsprechung

EuGH: Reichweite des Rechts auf Löschung gegenüber Anbietern von Teilnehmerverzeichnissen und Telefonauskunftsdiensten

(EuGH, Urt. v. 27.10.2022 – C-129/21, ECLI:EU:C:2022:833 – Proximus NV vs. Gegevensbeschermingsautoriteit) 811

Report und Technik

Aufsätze

Christoph Werner / Nils Brinker / Oliver Raabe – Grundlagen für ein gesetzliches IT-Sicherheitsrisikomanagement – Ansätze zur Vereinheitlichung von Rollenmodell, Risikomanagement und Definitionen für das IT-Sicherheitsrecht

Problematisch am bisherigen IT-Sicherheitsrecht ist das Rollenmodell zur Umsetzung der Pflichten und die Zersplitterung der Pflichten in einer Vielzahl sektoraler Regelungen mit unterschiedlichen Ansätzen zur Wahl von Schutzmaßnahmen. Nach kurzer Betrachtung des Rollenmodells (I.) wird der Normenbestand der IT-Sicherheit zunächst in seiner historischen Entwicklung und dann systematisch mit Blick auf den Risikobegriff und das Risikomanagement untersucht (II.). Sodann werden die einzelnen Bestandteile für die gesetzliche Festlegung eines Risikomanagements dargestellt (III.) und mit Blick auf die NIS2-Richtlinie ein Fazit für dessen künftige Implementierung gezogen (IV.). 817

CR Report

IT und Software

BGH: Unwirksamkeit einer Klausel zur Fernabschaltung einer Autobatterie (Jan Pfeiffer) R136

Daten und Sicherheit

EuGH: Löschung von Kontaktdaten bei fehlender Einwilligung (Jan Pfeiffer) R137

BVerfG: Unzulässigkeit der Datenübermittlung durch den Verfassungsschutz (Mandy Hrube) R137

Internet und E-Commerce

OLG München: Rückforderung von Verlusten bei Online-Glücksspielen (Jan Pfeiffer) R138

OLG Köln: Rechtswidrigkeit der Verwertung einer Funksendung – Berliner Runde (Markus Meyer) R138

Report und Technik

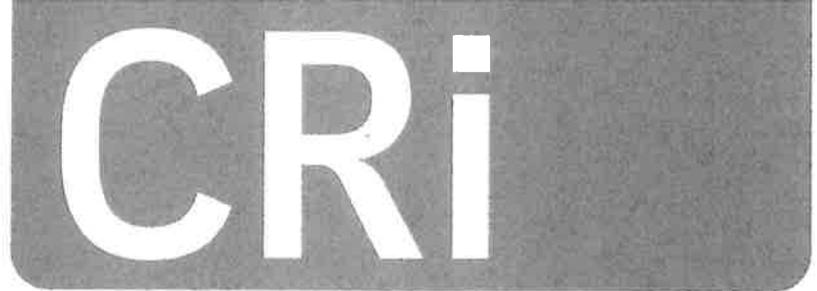
OVG Berlin: Keine straßenrechtliche Sondernutzung durch Carsharing (Jan Pfeiffer) R139

Tagungsberichte

DGRI-Jahrestagung 2022: Daten – Märkte – KI (Mona Winau) R140

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.**



Computer Law Review International



A Jour
D3-791/Beil.

Editorial Board: Prof. Dr. Thomas Dreier, M.C.J. · Dr. Jens-L. Gaster
RA Thomas Heymann · Prof. Dr. Michael Lehmann, Dipl.-Kfm. · Prof. Raymond T. Nimmerert ·
Attorney at Law Holly K. Towle; J.D. · Attorney at Law Thomas Vinje

cr-international.com

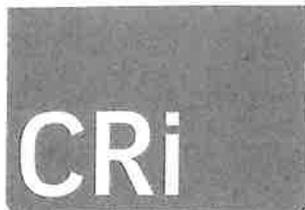
Articles >

- Yannick Zirnstein / Yue Lin Lee / Amanda Ge** – Evolving cyber-security landscape – Comparing the regulatory approaches in the EU, in China and in Singapore 165
- John Beardwood** – The Financial Institution Risk Management Environment Shifts Again: A New Outsourcing and Cybersecurity Regime drops for Financial Institutions in Canada 173
- Ian Lloyd** – Moving UK Data Protection Law Away from EU Standards – Legislative Focus Areas in 2022 180

Case Law >

- EU: Online-Intermediary's Information Duties Vis-à-vis Customer's National Tax Authority (CJEU (Second Chamber), decision of 27 April 2022 – C-674/20 – Airbnb Ireland UC v. Région de Bruxelles-Capitale) 186
- EU: Best Efforts Exception of ISP's Liability for Unauthorised Sharing of Copyrighted Material (CJEU (Grand Chamber), decision of 26 April 2022 – C-401/19 – Republic of Poland v European Parliament and Council of the European Union) 188
- EU: Contract Via Button "Complete Booking"? (CJEU (Eighth Chamber), decision of 7 April 2022 – C-249/21 – Fuhrmann-2-GmbH v B.) 194





Computer Law Review International

A Journal of Information Law and Technology



Editorial Board:

Prof. Dr. Thomas Dreier, M.C.J., University of Karlsruhe · Dr. Jens-L. Gaster; principal administrator, Brussels · RA Thomas Heymann, Frankfurt/M. · Prof. Dr. Michael Lehmann, Dipl.-Kfm., Max-Planck-Institute and University of Munich · Prof. Raymond T. Nimmer†, University of Houston · Attorney at Law Holly K. Towle, J.D., Seattle · Attorney at Law Thomas Vinje, Brussels

Correspondents:

Attorney at Law Sakari Aalto (Finland) · Attorney at Law Jonathan Band (USA) · Prof. Dr. Janusz Barta (Poland) · Abogado Enrique J. Batalla (Spain) · John P. Beardwood (Canada) · Prof. Dr. Jon Bing† (Norway) · Prof. DDr. Walter Blocher (Austria) · Prof. Peter Blume (Denmark) · Avvocato Gabriel Cuonzo (Italy) · Advocaat mr drs Anja E. Dekhuijzen MCJ (Netherlands) · Dr. Jens-L. Gaster (EU) · Prof. Ysolde Gendreau (Canada) · Dr. Lucie Guibault (Canada/Netherlands) · Avocat Dr. Martin Hauser (France) · Prof. Dr. Rosa Julia-Barcelo (Spain) · Attorney at Law Charles H. Kennedy (USA) · Dr. Stanley Lai (Singapore) · Prof. Ian Lloyd (UK) · RA Prof. Dr. Michail Marinos (Greece) · Prof. Dr. Ryszard Markiewicz (Poland) · Ken Moon (New Zealand) · Prof. Raymond T. Nimmer† (USA) · Advogado Manuel Oehen Mendes (Portugal) · Prof. Jerome Reichman (USA) · Luis C. Schmidt (Mexico) · Prof. Alain Strowel (Belgium) · Avvocato Retro Tamburrini (Italy) · Attorney at Law Thomas Vinje (USA, EU) · Prof. Coenraad J. Visser (South Africa) · Prof. Dr. Rolf H. Weber (Switzerland) · J.T. Westermeier† (USA) · Neil J. Wilkof (Israel)

Table of Contents

cr-international.com

The Council of the EU has adopted its common position (The EU-Council's 'General Approach' of 6 December 2022 on the Artificial Intelligence Act

Articles

Yannick Zirnstein / Yue Lin Lee / Amanda Ge – Evolving cybersecurity landscape – Comparing the regulatory approaches in the EU, in China and in Singapore – An analysis of legislative approaches to key issues in tackling a global phenomenon

The article first addresses the key concepts of the Draft CRA and provides a comparative analysis with regard to both existing and prospective cybersecurity regulations in China and Singapore (II.). This is followed by an outline of the powers granted to public authorities in the event of non-compliance with legal requirements, in particular the power to impose administrative fines (III.). The article concludes with comparative observations regarding the key issues analysed for the three regions (IV.). 165

John Beardwood – The Financial Institution Risk Management Environment Shifts Again: A New Outsourcing and Cybersecurity Regime drops for Financial Institutions in Canada – A brief overview of the new regimes for managing both third-party risks and cyber risks of financial institutions

This paper first provides background on the existing *Office of the Superintendent of Financial Institutions* (OSFI) B-10 guideline (I.), provides an overview of the proposed updates to the existing B-10 guideline introduced by OSFI in the new Draft B-10 Guideline (II.), outlines some of the key issues FRFIs will need to address due to the new Draft B-10 Guideline (III.), and highlights the next step steps for FRFIs to adopt to the new Draft B-10 Guideline (IV.). This paper then continues by providing an overview of Guideline B-13 and its structure compared to the EU Draft Digital Operational Resilience Act (V.), discusses next steps for FRFIs to adapt to Guideline B-13 (VI.), and concludes with an assessment of the impact on FRFIs on having two "new" Guidelines to now have to implement (VII.). 173

Ian Lloyd – Moving UK Data Protection Law Away from EU Standards – Legislative Focus Areas in 2022 – New Directions Forward or Steps Backwards in UK Data Protection and Digital Information Bill?

The article takes a closer look at the recent UK Data Protection and Digital Information Bill identifying the driving forces behind it (I.). The analysis of seven key issues (II.) reveals where and how UK data protection would deviated from the EU approach in the future. Given the UK's current preoccupation with government stability, it remains to be seen whether the maxim "legislate in haste, repent at leisure" will become applicable (III.).

180

Case Law

EU: Online-Intermediary's Information Duties Vis-à-vis Customer's National Tax Authority

(CJEU (Second Chamber), decision of 27 April 2022 – C-674/20 by A. Prechal, President of the Chamber, J. Passer, F. Biltgen, N. Wahl (Rapporteur) and M.L. Arastey Sahún, Judges – Airbnb Ireland UC v. Région de Bruxelles-Capitale).....

186

EU: Best Efforts Exception of ISP's Liability for Unauthorised Sharing of Copyrighted Material

(CJEU (Grand Chamber), decision of 26 April 2022 – C-401/19 by K. Lenaerts, President, A. Arabadjiev, K. Jürimäe, C. Lycourgos, E. Regan and S. Rodin, Presidents of Chambers, M. Ilešič (Rapporteur), J.-C. Bonichot, M. Safjan, F. Biltgen and P.G. Xuereb, Judges – Republic of Poland v European Parliament and Council of the European Union)....

188

EU: Contract Via Button "Complete Booking"?

(CJEU (Eighth Chamber), decision of 7 April 2022 – C-249/21 by N. Jääskinen, President of the Chamber, M. Safjan (Rapporteur) and M. Gavalec, Judges – Fuhrmann-2-GmbH v B.).....

194

DER BETRIEB

1948 | 2023
75
JAHRE

7

Seite 337 – 400
13. Februar 2023
76. Jahrgang

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z12

Herausgeber

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

Magazin

Gastkommentar

Ralf Jahn
Wegfall der Corona-Arbeits-
schutzverordnung

Interview

Petra Eckl
Gemischt genutzte Immobilien:
„BMF-Schreiben zur Aufteilung
von Vorsteuern bringt ein höhe-
res Maß an Rechtssicherheit“

Betriebswirtschaft

Mario Englert/Paul Glang/Matthias Mählendorf
Was bringt's? Der Effekt einer positiven ESG-Darstellung bei der
klassischen Bankfinanzierung 337

FAB des IDW zur bilanziellen Behandlung von sog. Inflationsausgleichs-
prämien im HGB- und IFRS-Abschluss (C. Zwirner/M. Vordermeier/F. Krauß) 343

Steuerrecht

Martin Ellerbusch/Roland Nonnenmacher/André Thoß
Besteuerung nach dem Zufallsprinzip? 344

André Briese
Steuerliche Anerkennung von Direktzusagen im Lichte des
Stichtagsprinzips und der Veranlassungsprüfung 349

Temporäre und permanente Erleichterungen (Safe Harbours)
für OECD Säule Zwei (A. Kowallik) 352

Verlängerung der Übergangsregelung zu § 2b UStG mit dem JStG 2022 (BMF) 355

Auch im Anwendungsbereich des § 2 Abs. 5 GewStG kein Abzug
vorweggenommener Betriebsausgaben bei der GewSt (BFH) 358

Zur Einlage i.S.d. § 15a Abs. 1 Satz 1 EStG (BFH) 362

Wirtschaftsrecht

Oliver Rieckers
Nachlese zur Hauptversammlungssaison 2022 und Ausblick auf 2023 (Teil 2) 373

EuGH konkretisiert Auskunftsrecht nach Art. 15 DSGVO (C. Schirmer) 378

Unanfechtbarkeit sittenwidrig erwirkten Satzungsänderungsbeschlusses:
Anspruch gem. § 826 BGB auf Wiederherstellung der Satzung (BGH) 382

Arbeitsrecht

Detlef Grimm/Tillmann Vitt
Der Notdienst im Arbeitskampf 388

Urlaubsabgeltung und Unwirksamkeit einer Ausschlussfristenregelung
und Quotenklausel (D. H. Laskawy/P. Lomb) 393

Arbeitnehmerüberlassung und Gemeinschaftsbetrieb schließen einander
(weiterhin) aus (M. Schütt) 394

Für die gerichtliche Auflösung des Arbeitsverhältnisses eines Betriebsrats-
mitglieds bedarf es keiner Zustimmung des Betriebsrats (BAG) 396

Im Abonnement enthalten:

Inhalt

MAGAZIN

Gastkommentar <i>Ralf Jahn</i>	M4
Kurzbeiträge	M6
Impressum	M12
Interview <i>Petra Eckl</i>	M14

BETRIEBSWIRTSCHAFT

AUFSATZ

Sonstige BWL

Was bringt's? Der Effekt einer positiven ESG-Darstellung bei der klassischen Bankfinanzierung

Dr. Mario Englert, Lauda-Königshofen / Paul Glang / Prof. Dr. Matthias Mahlendorf, beide Frankfurt/M.

DB1422682 (Kurzfassung vgl. S. M6)

S. 337

KOMPAKT

Rechnungslegung

FAB des IDW zur bilanziellen Behandlung von sog. Inflationsausgleichsprämien im HGB- und IFRS-Abschluss

WP/StB Prof. Dr. Christian Zwirner / WP/StB Michael Vodermeier / Dr. Felix Krauß, alle München

DB1426978

S. 343

STEUERRECHT

AUFSATZ

Körperschaftsteuer/Sonstige Steuerarten

Besteuerung nach dem Zufallsprinzip?

StB Martin Ellerbusch, Hamburg / Roland Nonnenmacher, Berlin / André Thoß, LL.M., Dresden

DB1427879 (Kurzfassung vgl. S. M7)

S. 344

Körperschaftsteuer

Steuerliche Anerkennung von Direktzusagen im Lichte des Stichtagsprinzips und der Veranlassungsprüfung

StB Dr. André Briese, Berlin

DB1426173 (Kurzfassung vgl. S. M8)

S. 349

KOMPAKT

Internationales Steuerrecht

Temporäre und permanente Erleichterungen (Safe Harbours) für OECD Säule Zwei

StB Dr. Andreas Kowallik, München

DB1429218

S. 352

VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Körperschaftsteuer

Anwendungsfragen zu den Regelungen im JStG 2009 zur Besteuerung von BgA und Eigengesellschaften von juristischen Personen des öffentlichen Rechts

BMF, Schreiben vom 26.01.2023

DB1429191

S. 355

Umsatzsteuer

Verlängerung der Übergangsregelung zu § 2b UStG mit dem JStG 2022

BMF, Schreiben vom 02.02.2023

DB1429840

S. 355

Umsatzsteuer

Merktblatt zur Umsatzbesteuerung in der Bauwirtschaft (USt M 2)

BMF, Schreiben vom 27.01.2023

DB1429842

S. 355

ENTSCHEIDUNGEN

Umwandlungssteuerrecht

„Kosten für den Vermögensübergang“ in § 12 Abs. 2 Satz 1 UmwStG 2006

BFH, Urteil vom 23.11.2022 – I R 25/20

DB1429832

S. 356

Gewerbsteuer

Auch im Anwendungsbereich des § 2 Abs. 5 GewStG kein Abzug vorweggenommener Betriebsausgaben bei der GewSt

BFH, Urteil vom 30.08.2022 – X R 17/21

DB1429834

S. 358

Einkommensteuer

Zur Einlage i.S.d. § 15a Abs. 1 Satz 1 EStG

BFH, Urteil vom 10.11.2022 – IV R 8/19

DB1428255

S. 362

Umsatzsteuer

Vorsteuerabzug und private Verwendung im Rahmen eines Ehegatten-Vorschaltmodells

BFH, Urteil vom 29.09.2022 – V R 29/20

DB1427852

S. 367

WIRTSCHAFTSRECHT

AUFSATZ

Aktienrecht

Nachlese zur Hauptversammlungssaison 2022 und Ausblick auf 2023 (Teil 2)

RA Dr. Oliver Rieckers, LL.M. (Univ. of Chicago), Düsseldorf

DB1428059 (Kurzfassung vgl. S. M9)

S. 373

KOMPAKT

Datenschutz

EuGH konkretisiert Auskunftsrecht nach Art. 15 DSGVO

RAin Pia Christiane Schirmer, Köln

DB1428925

S. 378

ENTSCHEIDUNGEN

Verfahrensrecht/Grundgesetz

Verfassungsbeschwerde gegen gerichtliche Anordnung einer aktienrechtlichen Sonderprüfung wegen Verletzung rechtlichen Gehörs

BVerfG, Beschluss vom 21.09.2022 – 1 BvR 2754/17

DB1425114

S. 379

GmbH-Recht

Unanfechtbarkeit sittenwidrig erwirkten Satzungsänderungsbeschlusses: Anspruch gem. § 826 BGB auf Wiederherstellung der ursprünglichen Satzung

BGH, Urteil vom 06.12.2022 – II ZR 187/21

DB1428618

S. 382

Insolvenzrecht

Keine Unzulässigkeit einer Aufrechnung gem. § 96 InsO wegen Begründung der Aufrechnungsbefugnis in der kritischen Zeit des § 131 Abs. 1 Nr. 1 InsO

BGH, Urteil vom 08.12.2022 – IX ZR 175/21

DB1428922

S. 386

ARBEITSRECHT

AUFSATZ

Arbeitskampfrecht

Der Notdienst im Arbeitskampf

RA/FAArbR Dr. Detlef Grimm / Dr. Tillmann Vitt, LL.M., beide Köln

DB1428370 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 388

KOMPAKT

Urlaubsrecht

Urlaubsabgeltung und Unwirksamkeit einer Ausschlussfristenregelung und Quotenklausel

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

DB1427880

S. 393

Arbeitnehmerüberlassung

Arbeitnehmerüberlassung und Gemeinschaftsbetrieb schließen einander (weiterhin) aus

RA/FAArbR Dr. Manuel Schütt, LL.M. Eur., München

DB1427861

S. 394

Gleichbehandlung

Entschädigung nach § 15 Abs. 2 AGG wegen Nicht-einholen der Zustimmung des Integrationsamts

RA/FAArbR Dr. Michael Wilhelm Weber, München

DB1427881

S. 395

ENTSCHEIDUNGEN

Kündigungsrecht/Mitbestimmungsrecht

Für die gerichtliche Auflösung des Arbeitsverhältnisses eines Betriebsratsmitglieds bedarf es keiner Zustimmung des Betriebsrats

BAG, Urteil vom 27.09.2022 – 2 AZR 92/22

DB1425662

S. 396



21. April 2023

Fachtagung Unternehmenssanierung

■ **Überblick über die aktuelle höchstrichterliche Rechtsprechung zum Insolvenzrecht**
Prof. Dr. Heinrich Schoppmeyer, Richter am BGH

■ **Anforderungen an die Fortbestehensprognose und an Sanierungskonzepte aus haftungsrechtlicher Sicht**
RA Prof. Dr. habil. Gerrit Hölzle, Partner, GÖRG Partnerschaft von Rechtsanwälten mbB

■ **Vorschlag der EU-Kommission für eine neue Richtlinie zur Harmonisierung bestimmter Aspekte des materiellen Insolvenzrechts**
RAin Dr. Cristina Weidner, Partnerin, Leiterin Restrukturierung und Insolvenz bei Clifford Chance Partnerschaft mbB

■ **Steuerliche Aspekte bei Distressed M&A**
StB Dr. Axel Mielke, Partner, Leiter PwC Deals Tax Business Recovery Services, PwC GmbH WPG

■ **Die wichtigsten Entwicklungen im Sanierungssteuerrecht: aktuelle Rechtsprechung und Praxis der Finanzverwaltung**
Prof. Dr. Christoph Uhländer, Hochschule für Finanzen NRW

■ **Unternehmensfinanzierung und ESG: Auswirkungen in Sanierungsszenarien – ein Ausblick**
RA Prof. Dr. Bernd Geier, LL.M. (Cambridge), Partner, Rimôn Falkenfort / RA Oliver Otto, Partner, Rimôn Falkenfort

■ **u.v.m.**

VERANSTALTUNGSDetails

Termin:

21. April 2023

Teilnahme:

In Düsseldorf

Teilnahmegebühr:

Frühbuche Preis bis zum 15.03.2023

695 € zzgl. MwSt.

Frühbuche Preis für Abonnenten

von DER BETRIEB/WPG/IDW-Mitglieder:

545 € zzgl. MwSt.

(bis zum 15.03.2023)

Information und Anmeldung: <http://hbfm.link/unternehmenssanierung> | Fon 0211 21091104 | eMail: veranstaltungen@fachmedien.de

INFORMATIONENRECHT

DATENSCHUTZ – E-COMMERCE – GEISTIGES EIGENTUM – MEDIEN



D3-7297

Februar 2023 / Heft 1, Seiten 1–136 (1. Jahrgang)



- 1 Editorial: Kunst auf Knopfdruck mit künstlicher Intelligenz zum AIA (Artificial Intelligence Artist)
- 5 Kurznachrichten und -beiträge (zusammengestellt von Peter Burgstaller)

Aufsätze

- 8 Grundrecht auf Datenschutz für juristische Personen?
Andreas Gerhartl
- 12 Schutz vor Geoblocking: Die Geoblocking-Verordnung und die Portabilitäts-Verordnung
Manuel Löw
- 17 B2B-Leads generieren und qualifizieren aus datenschutzrechtlicher Sicht
Clemens Thiele / Jessica Wagner
- 30 Das Ende von Fake-Einträgen auf Online-Bewertungsplattformen – 5-Sterne***** für den BGH
Clemens Thiele

Judikaturspiegel

- 34 Sammlung ausgewählter informationsrechtlicher Entscheidungen österreichischer, deutscher und europäischer Spruchkörper (ZIIR-Slg 2023/1 – 2023/15)

Judikatur

- 37 Datenschutzrecht
- 77 E-Commerce Recht
- 86 Lauterkeits- und Immaterialgüterrecht
- 109 Persönlichkeits- und Medienrecht

Service-Teil

Herausgeberredaktion: P. Burgstaller, C. Thiele

Herausgeber: T. Höhne, A. Wiebe

INHALT



EDITORIAL

- 1 Kunst auf Knopfdruck – mit künstlicher Intelligenz zum AIA (Artificial Intelligence Artist)

KURZNACHRICHTEN UND -BEITRÄGE / TAGUNGSBERICHTE

- 5 Aktuelle Ereignisse und Entwicklungen zum Informationsrecht
Peter Burgstaller

AUFSÄTZE

- 8 Grundrecht auf Datenschutz für juristische Personen?
Andreas Gerhartl
- 12 Schutz vor Geoblocking: Die Geoblocking-Verordnung und die Portabilitäts-Verordnung
Manuel Löw
- 17 B2B-Leads generieren und qualifizieren aus datenschutzrechtlicher Sicht
Clemens Thiele / Jessica Wagner
- 30 Das Ende von Fake-Einträgen auf Online-Bewertungsplattformen – 5-Sterne**** für den BGH
Clemens Thiele

JUDIKATURSPIEGEL

- 34 Sammlung ausgewählter informationsrechtlicher Entscheidungen österreichischer, deutscher und europäischer Spruchkörper (ZIIR-Slg 2023/1 – 2023/15)

JUDIKATUR

DATENSCHUTZRECHT

- 37 DSB: Einwilligung in Tracking- und Marketing-Cookies zulässig
DSB Bescheid vom 15.7.2022, 2022-0.292.231 (nrk) – *fö-Club-Cookies*
(Anmerkung von Clemens Thiele)
- 48 DSB: Haushaltsausnahme für familiären Messenger-Tratsch
DSB Bescheid vom 8.6.2022, 2022-0.332.606 – *Telefonratsch per WhatsApp*
(Anmerkung von Clemens Thiele)
- 54 BVwG: Veröffentlichung von Kontaktdaten des Lehrpersonals auf einer Schulwebsite
BVwG Erkenntnis vom 22.7.2022, W258 2239561-1– *Veröffentlichung von Lehrerkontaktdaten*
(Anmerkung von Jessica Wagner)
- 60 EuGH: Löschung von Fake-News aus der Suchmaschine
EuGH Urteil vom 8.12.2022, C-460/20 – *Google (Auslisten von angeblich unrichtigen Inhalten)*
(Anmerkung von Clemens Thiele)

E-COMMERCE RECHT

- 77 OGH: Rücktrittsrecht auch bei inversen Verbrauchergeschäften
OGH Urteil vom 27.5.2022, 10 Ob 7/22k – *Jeep Wrangler*
(Anmerkung von Janine De Monte)
- 82 OGH: Vorabentscheidungsersuchen zum Rücktrittsrecht bei automatischer Vertragsverlängerung
OGH Beschluss vom 20.7.2022, 3 Ob 103/22a – *Online-Lernplattform*
(Anmerkung von Janine De Monte)

LAUTERKEITS- UND IMMATERIALGÜTERRECHT

- 86 OGH: Markenrecht vs Namensrecht
OGH Beschluss vom 18.10.2022, 4 Ob 131/22a – *Szigeti*
- 90 BGH: Zur Informationspflicht bei der „Inbox-Werbung“
BGH Urteil vom 13.1.2022, I ZR 25/19 – *Inbox-Werbung II*
(Anmerkung von Clemens Thiele)
- 96 BGH: Domainnutzung kann Kennzeichenschutz begründen
BGH Beschluss vom 2.6.2022, I ZR 154/21 – *cusanus.de*
(Anmerkung von Clemens Thiele)
- 102 EuGH: Reichweite des markenrechtlichen Erschöpfungseinwands
EuGH Urteil vom 13.10.2022, C-355/21 – *Perfumesco.pl*
(Anmerkung von Clemens Thiele)

PERSÖNLICHKEITS- UND MEDIENRECHT

- 109 OGH: Unwahre Berichterstattung nicht zur Kreditschädigung geeignet
OGH Beschluss vom 14.9.2022, 6 Ob 97/22s – *Wahlleiter müssen weiter zittern*
(Anmerkung von Clemens Thiele)
- 114 BGH: Hotelbewertungsportale müssen Gästeeigenschaft für die beanstandeten Bewertungen prüfen
BGH Urteil vom 9.8.2022, VI ZR 1244/20 – *Hotelbewertungsportal*
(Anmerkung von Clemens Thiele)
- 121 VfGH: Datenschutzrechtliches Medienprivileg verfassungswidrig
VfGH Erkenntnis vom 14.12.2022, G 287/2022, G 288/2022 – *Medienprivileg § 9 DSG*
(Anmerkung von Clemens Thiele)

SERVICE-TEIL

- 131 Rezensionen
- 134 Herausgeberredaktion / Herausgeber / Beirat
- 135 Autoren
- 136 Impressum

Zitierbeispiele:

Heft 1/2013 – Heft 2/2015:

Burgstaller, ZIR 2015, 25; ZIR-Slg 2015/61, 143

Heft 3/2015 ff:

Burgstaller, ZIIR 2015, 233; ZIIR-Slg 2015/62, 273

ÖGZ



Österreichischer
Städtebund



D3-ZM2

Das Magazin des Österreichischen Städtebundes

2/2023

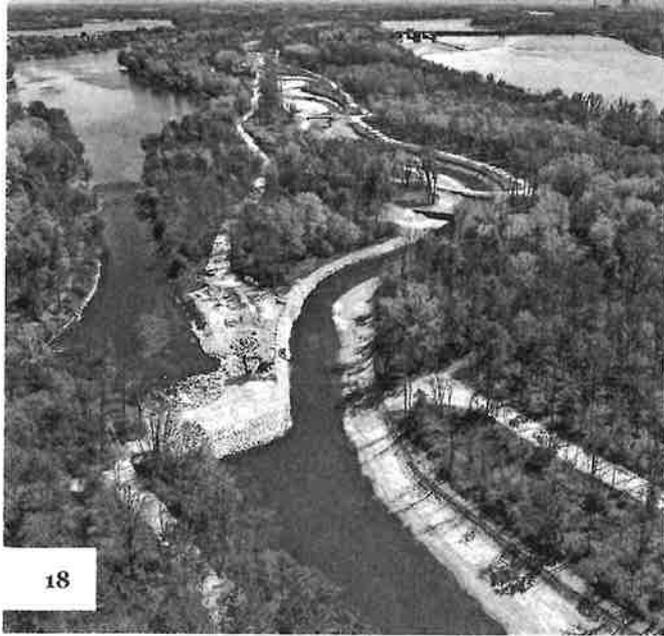
SCHWERPUNKT ENERGIE

Versorgung, Preisentwicklung, Umsetzungsbeispiele

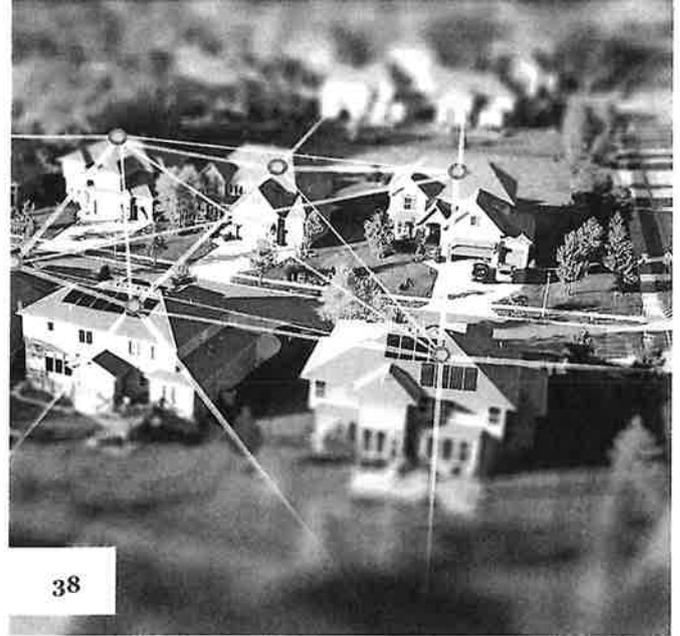
Österreichische Papier- & Druck- & Verlagsgesellschaft m.b.H. / Österreichischer Städtebund, Rathhaus, 1082 Wien

Bohmann Druck- und Verlag Gesellschaft m.b.H.
Redaktion ÖGZ, Rechte Wienzeile 31/Top 1, 1040 Wien

Wirtschaftsuniversität Wien
UB-Zeitschriftenmanagement UB - Zeitschriftenmanagement
Welthandelsplatz 1Obj. L (C)
1020 Wien



18



38

Schwerpunkt Energie

- | | | | | | |
|----|---|----|---|----|---|
| 12 | Austria Energy Agency
Energiepreisrally in Europa | 22 | E-Control
Gasversorgung sichern | 34 | E7
Checklisten für Energie- und
Klimaneutralitätsmanagement |
| 14 | KDZ – Energiepreise
Schlechte Aussichten für 2023 | 24 | Industriellenvereinigung
Weichenstellung für die Industrie | 36 | Forschung
DECA Gebäudekühlung |
| 16 | Energieversorgung in
Österreich
Energiesprecher:innen antworten | 26 | Biomasse-Verband
Bioenergie – das Rückgrat der
Energiewende | 38 | Microgrids
Kleine, lokale Netze |
| 18 | Verbund
Erneuerbare Energie aus Österreich | 28 | Salzburg
Zentrale Warmwasserbereitung | 40 | Deutschland
Stuttgart spart Energie |
| 20 | ÖGUT
Anergienetze statt Gas | 31 | Beleuchtungspflicht?
Wenn die Straße dunkel bleibt | 44 | Deutschland
Nürnberg: EU-Projekt procuRE |

Magazin

- | | | | | | |
|----|--|----|--|---------------------------|--------|
| 50 | EBIN
Förderung emissionsfreier Busse
und Infrastruktur | 64 | Art. 20 Abs. 5 B-VG
Neue Transparenzpflichten | Aktuelles aus den Städten | 6 |
| 52 | KLIMASerie
Der grüne Faden in Weiz | 66 | Graz
„Once & Only“-Prinzip | Fachausschüsse | 61, 65 |
| 54 | Kärnten
Sicheres Gemeindennetz | 68 | Russlandsanktionen
Auswirkungen auf Gemeinden | Literatur | 71 |
| 56 | Normen und Standards
Kommunaler Lesesaal startet | 70 | Kommunale Pionierin
Adelheid Springer | Finanzen | 72 |
| 58 | Regionalforschung
Touristische Schutzgebietenkooperation | | | Zu guter Letzt | 74 |
| | | | | Vorschau | 75 |
| | | | | Impressum/Offenlegung | 75 |

ZEITSCHRIFT FÜR
BANK- UND BÖ

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z183

FEBRUAR 2023

71. Jahrgang

Aus dem Inhalt

PFANDBRIEFRECHT

KONTENREGISTER

FINANZMARKTAUFSICHT

COVID-19-StMG

HERAUSGEGEBEN VON DER
ÖSTERREICHISCHEN BANKWISSENSCHAFTLICHEN GESELLSCHAFT

Linde

Bank
Verlag

BANKARCHIV



71. JAHRGANG

INHALTSVERZEICHNIS

Newsline	
<i>Franz Rudorfer</i>	79
Neues in Kürze	
<i>Dominik Damm</i>	97
Börseblick – Marktanalyse: Entspannung bei den Makrothemen sollte solides Aktienjahr ermöglichen	
<i>Christian Hinterwallner</i>	100

ABHANDLUNGEN

Grundfragen des neuen Pfandbriefrechts	
<i>Valerie Doppelbauer / Martin Spitzer</i>	101
Das Kontenregister im Verlassenschaftsverfahren	
<i>Viviane Velisek</i>	115
Zur Amtshaftung für mangelhafte Finanzmarktaufsicht – Besprechung von OGH 1 Ob 91/22x, 1 Ob 104/22h und 1 Ob 140/22b	
<i>Lukas Herndl</i>	121

BERICHTE UND ANALYSEN

Steuerliche Anerkennung von Rückstellungen für Kreditrisiken im Lichte des COVID-19-Steuermaßnahmengesetzes (COVID-19-StMG)	
<i>Gerhard Margetich / Elisabeth Renner / Helfried Schodl</i>	125
Was ist eigentlich ... Third Party Acquiring?	
<i>Ewald Judt / Claudia Klausegger</i>	132

RECHTSPRECHUNG DES OGH

2881. Zum Einbruchsdiebstahl (§ 129 Abs 1 Z 3 StGB) mittels Bankomatkarte. OGH 24. 8. 2022, 14 Os 79/22g (mit Anm von <i>M. Flora</i>)	134
2882. Rücktrittsrecht bei „automatischer Verlängerung“ eines Fernabsatzvertrags? OGH 20. 7. 2022, 3 Ob 103/22a (mit Anm von <i>M. Legath</i>)	136
2883. Causa „Commerzbank“: Keine Amtshaftung für fehlerhafte Bankenaufsicht und mangelnde Strafverfolgung. OGH 14. 7. 2022, 1 Ob 91/22x (mit Bespr-Aufs von <i>L. Herndl</i>)	139
2884. Causa „Commerzbank“: Zum zeitlichen Anwendungsbereich von § 3 FMABG. OGH 12. 10. 2022, 1 Ob 104/22h (mit Bespr-Aufs von <i>L. Herndl</i>)	144
2885. Causa „Commerzbank“: Keine Amtshaftung für Fehlverhalten der Abschlussprüferaufsichtsbehörde. OGH 12. 10. 2022, 1 Ob 140/22b (mit Bespr-Aufs von <i>L. Herndl</i>)	145
2886. AGB-Kontrolle von Erstreckungsklausel in Pfandbestellungsvertrag. OGH 29. 8. 2022, 6 Ob 94/22z	147
2887. Verbrauchergerichtsstand nur bei direkter Vertragsbeziehung. OGH 14. 7. 2022, 5 Ob 99/22b	147
2888. FX-Kreditvertrag: Zur Europarechtskonformität des „Trennungmodells“. OGH 1. 6. 2022, 5 Ob 54/22k	148

127. Der Antrag auf Erlass eines Zahlungsbefehls kann vom Gericht auch nur teilweise zurückgewiesen werden, wenn lediglich ein Teil der geltend gemachten Forderung auf eine missbräuchliche Klausel in dem Verbrauchervertrag gestützt wird und der übrige Vertrag auch ohne diese Klausel fortbestehen kann. Das Gericht ist grds nicht dazu verpflichtet, die bereits zu Unrecht getätigten Zahlungen mit der Restschuld von Amts wegen zu verrechnen.

EuGH (9. Kammer) 30. 6. 2022, C-170/21, *Profi Credit Bulgaria EOOD/I.T.* 150

In diesem Heft inserieren: Fachhochschule des BFI Wien, S. 99; Linde Verlag, S. 133; OeKB, U 2.

IMPRESSUM

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

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

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

Bestellinformation: ISSN 1015-1516. Erscheinungsweise: monatlich. Bestellungen nehmen jede Buchhandlung oder der Linde Verlag entgegen. Jahresabonnement 2023: € 324,50 inkl. Mehrwertsteuer zzgl. Versandkosten. Unterbleibt die Abbestellung, so läuft das Abonnement automatisch zu den jeweils gültigen Konditionen auf ein Jahr weiter. Abbestellungen sind nur zum Ende eines Jahrganges möglich und müssen bis jeweils spätestens 30. November schriftlich erfolgen. Der Bezugspreis ist im Voraus zahlbar. Anzeigenaufträge werden vom Linde Verlag, Fr. *Hladik*, Tel.: +431 24 630-19, E-Mail: gabriele.hladik@lindeverlag.at, entgegengenommen.

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

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

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

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

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

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

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



2/2023

GA

Begründet 1853

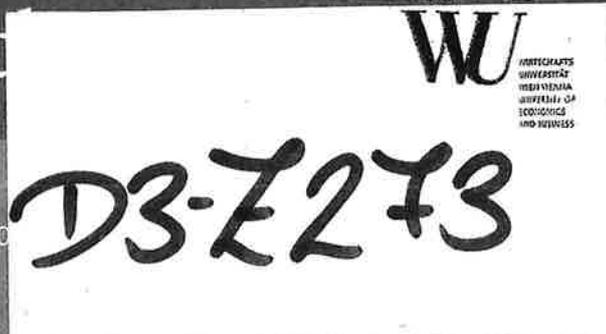
Goltdammer's
Archiv für Strafrecht

170. Jahrgang

16. Februar 2023

Herausgegeben von:

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



- > **Martin Asholt / Armin Engländer** – Editorial 61
- > **Helmut Satzger / Nicolai v. Maltitz** – Globales Klimastrafrecht: Reflexionen zum Strafanwendungsrecht zwischen Territorialität und Universalität 63
- > **Paul Krell** – Welche Lehren lassen sich aus der Kritik am Umweltstrafrecht für ein Klimastrafrecht ziehen? 81
- > **Luigi Foffani / Adán Nieto Martín** – Klimaschutzstrafrecht durch Wirtschaftsstrafrecht? 100
- > **Heike Jung** – Martin Paul Waßmer, Medizinstrafrecht. 106
- > **Otto Lagodny** – Julian Krüper (Hrsg.), Rechtswissenschaft lehren. 109
- > **Christian Bliesener** – Marlene Wüst, Die Underground Economy des Darknets. 113
- > **Torsten Verrel** – Sächsisches Staatsministerium der Justiz (Hrsg.), Vollzug für das 21. Jahrhundert. 117



C.F. Müller

goltdammers-archiv.de



286202312302



Goldammer's Archiv für Strafrecht

170. Jahrgang | Heft 2 | 16. Februar 2023



goldammers-archiv.de

Inhalt

Editorial

Professor Dr. Martin Asholt / Professor Dr. Armin Engländer – Editorial 61

Abhandlungen

Professor Dr. Helmut Satzger, München / Nicolai v. Maltitz, LL.M. (Columbia/UvA), München –
Globales Klimastrafrecht: Reflexionen zum Strafanwendungsrecht zwischen Territorialität und
Universalität 63

Professor Dr. Paul Krell, Hamburg – Welche Lehren lassen sich aus der Kritik am Umweltstraf-
recht für ein Klimastrafrecht ziehen? – Bemerkungen zum Verhältnis von dogmatischem und
gesetzgeberischem Lösungspotential 81

Professor Dr. Luigi Foffani, Modena und Reggio Emilia / Professor Dr. Adán Nieto Martín, Ciudad
Real – Klimaschutzstrafrecht durch Wirtschaftsstrafrecht? 100

Schrifttum

Professor Dr. Dr. h. c. Heike Jung, Saarbrücken – Martin Paul Waßmer, Medizinstrafrecht. 106

Universitätsprofessor Dr. Otto Lagodny, Salzburg – Julian Krüper (Hrsg.), Rechtswissenschaft
lehren. – Handbuch der juristischen Fachdidaktik. 109

Dipl.-Kfm. Christian Bliesener, LL.B., Lehrbeauftragter an der Hochschule für Öffentliche Ver-
waltung, Bremen – Marlene Wüst, Die Underground Economy des Darknets. – Die Strafbarkeit
des Betreibens „illegaler“ Handelsplattformen. 113

Professor Dr. Torsten Verrel, Bonn – Sächsisches Staatsministerium der Justiz (Hrsg.), Vollzug
für das 21. Jahrhundert. – Symposium anlässlich des 300-jährigen Bestehens der Justizvollzugs-
anstalt Waldheim. 117

Zeitschrift für Wettbewerbsrecht

Journal of Competition Law

Herausgeber:

Prof. Dr. Carsten Becker, Direktor beim
Bundeskartellamt, Bonn

Prof. Dr. Dr. h. c. Joachim Bornkamm,
Freiburg i. Br.

Prof. Dr. Eckart Bueren, Göttingen

Prof. Dr. Meinrad Dreher, Mainz

Prof. Dr. Andreas Fuchs, Osnabrück

RA Dr. Florian C. Haus, Bonn

RA Dr. Frank Montag, Brüssel

RAin Prof. Dr. Romina Polley, Köln

RA Prof. Dr. Christoph Stadler,
Düsseldorf

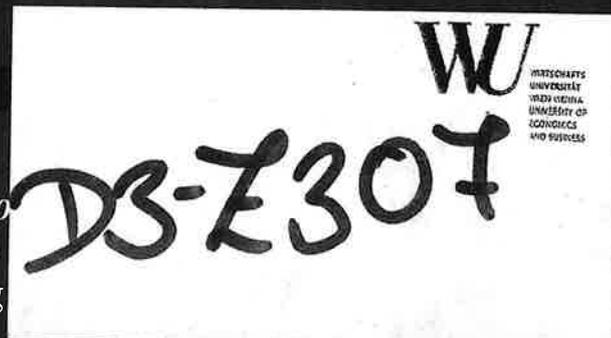
Dr. Kurt Stockmann, Vizepräsident
des Bundeskartellamts a. D., Berlin

Prof. Dr. Stefan Thomas, Tübingen

Richter am Bundesgerichtshof

Dr. Jan Tolkmitt, Karlsruhe

ZWeR



Stefan Tho
Rechtliche
Bewertung
Novelle

Christoph Thole

Bedarf es eines „kartellschadens-
ersatzspezifischen“ Beweisrechts?

355

Jochen Glöckner

Richtlinien- und wettbewerbskonforme
Auslegung bestimmter Verbote unlau-
terer Handelspraktiken im Agrar-
organisationen-und-Lieferketten-
Gesetz

377

A. Sanders-Winter/F. Klute/P. Baumgarten

Interoperabilitätsverpflichtungen
für Messengerdienste

418

Alexander Baur/Philipp M. Holle

Die Selbstbelastungsfreiheit
des Unternehmens im Kartellrecht

448

Jonas von Kalben

Europe's Green Ambition: New
Guidelines of the European Com-
mission on the Application of Art. 101
TFEU to Sustainability Agreements

468

With abstracts in English

RWS RWS Verlag
Kommunikationsforum

20. Jahrgang/8. Dezember 2022/Seiten 333–488

4

Herausgeber:

Prof. Dr. Carsten Becker, Direktor beim BKartA, Bonn
Prof. Dr. Dr. h. c. Joachim Bornkamm, Freiburg i. Br.
Prof. Dr. Eckart Bueren, Göttingen
Prof. Dr. Meinrad Dreher, Mainz
Prof. Dr. Andreas Fuchs, Osnabrück
Prof. Dr. Florian C. Haus, Bonn

RA Dr. Frank Montag, Brüssel
RAin Prof. Dr. Romina Polley, Köln
RA Prof. Dr. Christoph Stadler, Düsseldorf
Dr. Kurt Stockmann, Vizepräsident des BKartA a. D., Berlin
Prof. Dr. Stefan Thomas, Tübingen
Richter am BGH Dr. Jan Tolkmitt, Karlsruhe

Aus dem aktiven Herausgeberkreis ausgeschiedene, ehemalige Herausgeber:

Prof. Dr. Günter Hirsch (Gründungsherausgeber); Prof. em. Dr. Dr. h. c. Ulrich Immenga (Gründungsherausgeber); Richter am BGH Dr. Hermann Deichfuß

Herausgeberbeirat:

Prof. Dr. Josef Drexler, München
Prof. Dr. David J. Gerber, Chicago
Prof. Dr. Roman Inderst, Frankfurt/M.
Wolfgang Jaeger, Düsseldorf
Prof. Dr. Ohseung Kwon, Seoul

Dr. Bernd Langeheine, Köln/Brüssel
Prof. Dr. Iwakazu Takahashi, Tokio
Prof. Dr. Xiaoye Wang, Beijing
Prof. Dr. Roger Zäch, Zürich

Inhaltsverzeichnis

Aufsätze

<i>Stefan Thomas</i>	Rechtliche und wettbewerbspolitische Bewertung des § 32f RefE 11. GWB-Novelle	333
<i>Christoph Thole</i>	Bedarf es eines „kartellschadensersatzspezifischen“ Beweisrechts?	355
<i>Jochen Glöckner</i>	Richtlinien- und wettbewerbskonforme Auslegung bestimmter Verbote unlauterer Handelspraktiken im Agrarorganisationen-und-Lieferketten-Gesetz	377
<i>Andrea Sanders-Winter/ Florian Klute/ Patrick Baumgarten</i>	Interoperabilitätsverpflichtungen für Messengerdienste – Rechtlicher Rahmen, Potenziale und praktische Herausforderungen	418
<i>Alexander Baur/ Philipp Maximilian Holle</i>	Die Selbstbelastungsfreiheit des Unternehmens im Kartellrecht	448
<i>Jonas von Kalben</i>	Europe’s Green Ambition: New Guidelines of the European Commission on the Application of Art. 101 TFEU to Sustainability Agreements – A Critical Account	468

3.2021

Le attualità della Costituzione kelseniana

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

WU
D3-7300

Percorsi costituzionali

fMC

Fondazione Magna Carta





INDICE

3.2021

1920/2020: *Le attualità della Costituzione kelseniana*

EDITORIALE

GIUSEPPE DE VERGOTTINI, *Le attualità della Costituzione kelseniana* p. 613

SAGGI

- CHRISTOPH GRABENWARTER, *100 anni di Costituzione federale e giustizia costituzionale in Austria* » 623
- MARIO G. LOSANO, *Hans Kelsen e l'America Latina* » 631
- ANNA GAMPER, *The Austrian Federal Constitution under crisis* » 651
- BERND WIESER, *La Costituzione cecoslovacca del 1920 e la Costituzione federale austriaca del 1920 a confronto* » 669
- GERHARD BAUMGARTNER, *Rule of law and Economic Constitution* ... » 687
- RAFFAELE CHIARELLI, *Flessibilità della Costituzione e evoluzioni più recenti del sistema parlamentare austriaco* » 705
- ESTHER HAPPACHER, *Il segreto d'ufficio nella Costituzione austriaca: dalla riservatezza assoluta alla libertà d'informazione* » 721
- GIORGIO REPETTO, *L'accentramento del giudizio di costituzionalità in Kelsen come chiave di lettura delle evoluzioni della giustizia costituzionale in Italia (prime note)* » 731

OSSERVATORIO

- FELICE GIUFFRÈ, *I servizi di informazione e sicurezza della Repubblica nella dialettica tra Governo e Parlamento* » 757
- MARTIN JULIÁN ACEVEDO - MIÑO, *The undue Delay in the Processing of Judicial Proceedings. Argentine cases that mark Deficits of the System* » 777

CLAUDIA MARCHESE, *Il ruolo della scienza nei processi di decisione pubblica. Lezioni dall'esperienza francese e da quella italiana in occasione della crisi pandemica* p. 799

PASSATO E PRESENTE

OTTO GIERKE, *Il diritto dello Stato di Laband e la scienza giuridica europea* (seconda ed ultima parte), traduzione a cura di Clemente Forte » 827

Elenco collaboratori » 871

ZEuP Zeitschrift für Europäisches Privatrecht

1/2023




Herausgegeben von
 Jürgen Basedow
 Anatol Dutta
 Birke Häcker
 Eva-Maria Kieninger
 Heike Schweitzer
 Gerhard Wagner
 Marc-Philippe Weller
 Reinhard Zimmermann

Juliane
 Reform
 verfassung

Birke Häcker
 Die Rolle der Rechtsprechung im Zivilrecht:
 Eine rechtsvergleichende Etüde 10

Axel Metzger/Heike Schweitzer
 Shaping Markets: A Critical Evaluation of
 the Draft Data Act 42

Jennifer Trinks
 Gesellschaftsrechtliche Wahlverwandt-
 schaften: franz. SAS und europ. SES 83

Hans-Bernd Schäfer
 Bildungsreise mit kundigen Reiseleitern 113

Denise Wiedemann
 Die Bekämpfung des Klimawandels im
 Wohnungseigentumsrecht in Europa 154

Francisco Marcos
 Trucks cartel damages claims: Judgements
 issued by Spanish Appeal Courts 178

Entscheidungen

Tamás Szabados
 EuGH: Einhaltung der EU-Blocking-VO
 oder der US-Sanktionen? 213

Andreas Engel
 Datenschutz und Allgemeines Persönlich-
 keitsrecht 230

Kristin Boosfeld
 Pflichtteilsrecht als Teil des ordre public? 249

Dokumentation 275

Bibliothek 277



C.H. BECK

www.zeup.beck.de

Inhaltsverzeichnis



Leitartikel

Juliane Kokott: Reformen der Europäischen Gerichtsverfassung 1

I. Artikel

Birke Häcker: Die Rolle der Rechtsprechung im Zivilrecht: Eine rechtsvergleichende Etüde 10

Axel Metzger/Heike Schweitzer: Shaping Markets: A Critical Evaluation of the Draft Data Act 42

Jennifer Trinks: Gesellschaftsrechtliche Wahlverwandtschaften: französische SAS und europäische SES 83

Lebenswege

Hans-Bernd Schäfer: Bildungsreise mit kundigen Reiseleitern 113

II. Entwicklungen

Denise Wiedemann: Die Bekämpfung des Klimawandels im Wohnungseigentumsrecht – aktuelle Entwicklungen in Europa 154

Francisco Marcos: Trucks cartel damages claims: Thousand and odd judgments issued by Spanish Appeal Courts 178

III. Entscheidungen

Tamás Szabados: Nachkommen oder nicht nachkommen, das ist hier die Frage... Das Dilemma der Wahl zwischen der Einhaltung der EU-Blocking-VO oder der US-Sanktionen vor dem Europäischen Gerichtshof – Entscheidung des EuGH (Große Kammer) vom 21. Dezember 2021 213

Andreas Engel: Datenschutz und Allgemeines Persönlichkeitsrecht – Zu Schutzzweckerwägungen bei Art. 82 DSGVO und zu Gerichtsgutachten unter der DSGVO – Entscheidung des OLG Düsseldorf vom 16. Februar 2021 230

Kristin Boosfeld: Pflichtteilsrecht als Teil des *ordre public*? – „Recht zu erben“ und Grenzen seiner Durchsetzung – Entscheidung des Österreichischen Obersten Gerichtshofs vom 25. Februar 2021 und Entscheidung des Bundesgerichtshofs vom 29. Juni 2022 249

IV. Dokumentation

Information

22nd Annual Conference on European Tort Law (ACET)	275
--	-----

V. Bibliothek

Sebastian Martens: Schuldrechtsdigitalisierung (2022) (Dirk Looschelders)	277
--	-----

Michael Stürner: Europäisches Vertragsrecht – Institutionelle und methodische Grundlagen, materielles Recht, Kollisionsrecht (2021) (Martin Gebauer)	279
--	-----

Stefan Grundmann/Mateusz Grochowski: European Contract Law and the Creation of Norms (2021) (Graf-Peter Callies/Nicholas Mouttotos) .	281
--	-----

Zu guter Letzt

Reinhard Zimmermann: „It was a dark and stormy night“	284
---	-----

D3-Z260

EuZA

Zeitschrift für

EJLL European Journal of Labour Law

1/2023

<i>Abbo Junker</i> Das Gesetz für einen besseren Schutz hinweisgebender Personen	1
<i>Sebastian Kolbe</i> Mehr als ein neues Nachweisrecht – Zur Umsetzung der Arbeitsbedingungenrichtlinie in das deutsche Recht	3
<i>Rolf Wank</i> Die Entwicklung der Rechtsprechung des EuGH zum Arbeitnehmerbegriff	22
<i>Katharina Vogt</i> Mindestlohn ohne Kompetenz – Die Unvereinbarkeit der Richtlinie über angemessene Mindestlöhne in der Europäischen Union mit Art. 153 Abs. 5 AEUV	50
<i>Marita Körner</i> Kündigungsschutz für Datenschutzbeauftragte DSGVO- kompatibel – Urteil des EuGH	66
<i>Thomas Ittner</i> Special Rights for Unions? – ECJ Clears Scope of Anti- Discrimination Directive 2000/78/EG – Urteil des EuGH	76
<i>Christiane Brors</i> Anspruch auf Urlaubsabgeltung als wesentliche Arbeits- bedingung im Sinne von Art. 5 Abs. 1 der Richtlinie 2008/104/EG – Urteil des EuGH	88

Herausgegeben von
 Martin Franzen
 Felix Hartmann
 Abbo Junker
 Sebastian Krebber
 Volker Rieble
 Monika Schlachter

Verlag C.H.BECK





Inhaltsverzeichnis

Editorial

Abbo Junker: Das Gesetz für einen besseren Schutz hinweisgebender Personen 1

Aufsätze

Sebastian Kolbe: Mehr als ein neues Nachweisrecht – Zur Umsetzung der Arbeitsbedingungsrichtlinie in das deutsche Recht 3

Rolf Wank: Die Entwicklung der Rechtsprechung des EuGH zum Arbeitnehmerbegriff..... 22

Katharina Vogt: Mindestlohn ohne Kompetenz – Die Unvereinbarkeit der Richtlinie über angemessene Mindestlöhne in der Europäischen Union mit Art. 153 Abs. 5 AEUV..... 50

Entscheidungsanmerkungen

Europäischer Gerichtshof

Marita Körner: Kündigungsschutz für Datenschutzbeauftragte DSGVO-kompatibel – Urteil des Europäischen Gerichtshofs vom 22.6.2022 (Rechtssache Leistritz) 66

Thomas Ittner: Special Rights for Unions? – ECJ Clears Scope of Anti-Discrimination Directive 2000/78/EG – Judgement of the European Court of Justice on 2.6.2022 (Case HK/Danmark and HK/Privat) 76

Christiane Brors: Anspruch auf Urlaubsabgeltung als wesentliche Arbeitsbedingung im Sinne von Art. 5 Abs. 1 der Richtlinie 2008/104/EG – Urteil des Europäischen Gerichtshofs vom 12.5.2022 (Rechtssache Luso Temp) 88

Wiebke Brose: Die angemessenen Vorkehrungen für Menschen mit Behinderung im Sinne von Art. 5 Richtlinie 2000/78/EG: Versetzung auf einen „leidensgerechten“ Arbeitsplatz während der Probezeit – Urteil des Europäischen Gerichtshofs vom 10.2.2022 (Rechtssache HR Rail) 94

Nationale Gerichte – Im Fokus

- Vereinigtes Königreich: Belästigung am Arbeitsplatz (*Abbo Junker*) – Glaubwürdigkeit von Zeugen (*Johanna Elsen*) – Textnachricht mit disziplinarrechtlichen Konsequenzen – Wechseljahresbeschwerden als Behinderung? – Einstellungsvoraussetzungen: Verheiratet, hetero und bibeltreu (*Lena Frey*) – Diskriminierung bei Corona-Hilfen – Wiederholungswahrscheinlichkeit als Kriterium einer Behinderung – Mängel eines Disziplinarverfahrens – Anonymität einer Stripteasetänzerin im Gerichtsverfahren (*Maria-Luisa Koller*) – 25 %-Erhöhung einer Entschädigung wegen Diskriminierung (*Wencke Salmen*) 104
- Frankreich: Verfahren zur Insolvenzabwendung bei wirtschaftlichen Schwierigkeiten – Ärztliches Berufsgeheimnis und Patienteninteresse – Nicht alle Plattformbeschäftigten sind Arbeitnehmer – Genehmigung eines Arbeitsplatzerhaltungsplans – Beginn einer Umstrukturierung und Arbeitsplatzerhaltungsplan – Kündigungsschutz nach Whistleblowing (*Clara Hastedt*) – Verzicht auf ein nachvertragliches Wettbewerbsverbot (*Charlotte Schick*) 114



D3-Z 103

Z

Zeitschrift für das gesamte Handelsrecht und Wirtschaftsrecht

1

Matthias Casper

Das Zukunftsfinanzierungsgesetz (5)

Mathias Habersack

EU-weite Unternehmensmobilität und
Mitbestimmungssicherung nach Umsetzung
der Mobilitätsrichtlinie (48)

Carsten Schäfer

Actio pro socio – neue Impulse durch das
MoPeG und aktuelle Rechtsprechung (78)

Karsten Schmidt

Beschlussmängel und Beschlussmängelstreitig-
keiten nach der Modernisierung des Personen-
gesellschaftsrechts (107)

Wolfgang Schön

Die Personengesellschaft im europäischen
Gesellschaftsrecht (123)

Inhalt

Hinweis der Schriftleitung	1
Peter Ulmer zum 90. Geburtstag	3

Abhandlungen

<i>Matthias Casper</i> : Das Zukunftsfinanzierungsgesetz	5
<i>Mathias Habersack</i> : EU-weite Unternehmensmobilität und Mitbestimmungssicherung nach Umsetzung der Mobilitätsrichtlinie	48
<i>Carsten Schäfer</i> : Actio pro socio – neue Impulse durch das MoPeG und aktuelle Rechtsprechung	78
<i>Karsten Schmidt</i> : Beschlussmängel und Beschlussmängelstreitigkeiten nach der Modernisierung des Personengesellschaftsrechts	107
<i>Wolfgang Schön</i> : Die Personengesellschaft im europäischen Gesellschaftsrecht	123

Zeitschrift für das gesamte Handelsrecht und Wirtschaftsrecht

Begründet 1858 von *L. Goldschmidt*

Herausgegeben von

Prof. Dr. *Mathias Habersack*, Ludwig-Maximilians-Universität München
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. *Karsten Schmidt*, Bucerius Law School, Hamburg
Prof. Dr. Dr. h. c. *Wolfgang Schön*, Max-Planck-Institut für Steuerrecht und Öffentliche Finanzen, München

gemeinsam mit

Prof. Dr. *Gregor Bachmann*
Humboldt-Universität zu Berlin
Prof. Dr. *Martin Burgi*
Ludwig-Maximilians-Universität München
Prof. Dr. *Florian Drinhausen*
Rechtsanwalt, Frankfurt/Main
Dr. *Christian Grüneberg*
Richter am Bundesgerichtshof, Karlsruhe
Dr. *Rainer Krause*
Rechtsanwalt, Düsseldorf

Prof. Dr. *Katja Langenbucher*,
Goethe-Universität Frankfurt/Main
Prof. Dr. *Thomas Mayen*,
Rechtsanwalt, Bonn
Prof. Dr. *Peter O. Mülbart*
Johannes Gutenberg Universität Mainz
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. *Peter-Christian Müller-Graff*
Ruprecht-Karls-Universität Heidelberg
Dr. *Katrin Westermann*
Rechtsanwältin, Berlin

DER BETRIEB

1948 | 2023
75
JAHRE

6

Seite 273 – 336
6. Februar 2023
76. Jahrgang

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

DB-Z12

Herausgeber

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

Magazin

Gastkommentar

Ralf Gerhards
Digitalisierung im Finanz- und
Rechnungswesen

Betriebswirtschaft

Henning Zülch/Christoph Kayser/Toni W. Thun
Königsdisziplin integratives Nachhaltigkeitsverständnis –
Status quo und Entwicklungspotenziale

273

IDW Update Nr. 4 zu den Auswirkungen des Ukraine-Kriegs auf die
Rechnungslegung und deren Prüfung (C. Zwirner/S. Schöffel)

278

Steuerrecht

Maik Heggmaier/Gert Gilson/Mark Heitfeldt
Praktische Auswirkungen des Gesetzes zur „DAC 7“-Umsetzung und zur
Modernisierung des Steuerverfahrensrechts aus Verrechnungspreissicht

279

Alexander Kraft/Martina Köster/André Jungen

Produktplatzierungen und Videoproduktionen von Influencern
im Fokus der Umsatzsteuer

283

Kosten für die schadenersatzrechtliche Rückabwicklung einer
Gesellschaftsbeteiligung (J. Reddig)

291

Unternehmereigenschaft und Vorsteuerabzug bei
Forschungseinrichtungen (BMF)

292

Verfassungsmäßigkeit des Solidaritätszuschlags (BFH m. Anm. Graw)

295

Wirtschaftsrecht

Oliver Rieckers

Nachlese zur Hauptversammlungssaison 2022 und Ausblick auf 2023 (Teil 1)

306

Umwandlung eines Verlustausgleichsanspruchs in einen Darlehensrück-
zahlungsanspruch zur Abwendung der Insolvenz (G. Seulen/J. Nockemann)

311

Zum Erfordernis eines Pflichtangebots nach § 35 Abs. 2 WpÜG aufgrund der
Zurechnung von Stimmrechten (BGH)

312

Arbeitsrecht

Alexander Bissels/Jonas Singraven

Das Recht der Arbeitnehmerüberlassung im Spiegel der aktuellen
Rechtsprechung von EuGH und BAG

327

Wartezeitkündigung, Anwendbarkeit des KSchG in der Wartezeit und
Unterrichtung des Personalrats (A. Hofmann)

333

Tariffähigkeit von ver.di – Tarifautonomie – Feststellung einer partiellen
Tarif(un)fähigkeit – Mindestlohn in der Pflegebranche (BAG)

334

Im Abonnement enthalten:

Owlit
Suchen. Finden. Wissen.

FACHMEDIEN
otto schmidt

Inhalt

MAGAZIN

Gastkommentar <i>Ralf Gerhards</i>	M4
Kurzbeiträge	M6
Impressum	M12
Buchtipps	M14

BETRIEBSWIRTSCHAFT

AUFSATZ

Nachhaltigkeitsberichterstattung

Königsdisziplin integratives Nachhaltigkeitsverständnis - Status quo und Entwicklungspotenziale

Prof. Dr. Henning Zülch / Christoph Kayser, M.Sc. / Toni W. Thun, M.Sc., alle Leipzig

DB1422681 (Kurzfassung vgl. S. M6)

S. 273

KOMPAKT

Rechnungslegung

IDW Update Nr. 4 zu den Auswirkungen des Ukraine-Kriegs auf die Rechnungslegung und deren Prüfung

WP/StB Prof. Dr. Christian Zwirner / Sebastian Schöffel, M.Sc., beide München

DB1426981

S. 278

STEUERRECHT

AUFSATZ

Internationales Steuerrecht

Praktische Auswirkungen des Gesetzes zur „DAC 7“-Umsetzung und zur Modernisierung des Steuerverfahrensrechts aus Verrechnungspreissicht

StB Maik Heggmaier, München / Gert Gilson, München / Mark Heitfeldt, Düsseldorf

DB1426736 (Kurzfassung vgl. S. M7)

S. 279

Umsatzsteuer

Produktplatzierungen und Videoproduktionen von Influencern im Fokus der Umsatzsteuer

Alexander Kraft, B. Sc. / StBin Dipl.-Kffr. Dr. Martina Köster / StB Dipl.-Kfm. Dr. André Jungen, alle Dortmund

DB1422293 (Kurzfassung vgl. S. M8)

S. 283

KOMPAKT

Einkommensteuer

Kosten für die schadenersatzrechtliche Rückabwicklung einer Gesellschaftsbeteiligung

RiBFH Dr. Jens Reddig, München

DB1427743

S. 291

VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Umsatzsteuer

Unternehmereigenschaft und Vorsteuerabzug bei Forschungseinrichtungen

BMF, Schreiben vom 27.01.2023

DB1429192

S. 292

Abgabenordnung

Anwendung der Vorschriften über die Pflicht zur Mitteilung grenzüberschreitender Steuergestaltungen

BMF, Schreiben vom 23.01.2023

DB1428610

S. 294

ENTSCHEIDUNGEN

Solidaritätszuschlag

Verfassungsmäßigkeit des Solidaritätszuschlags

BFH, Urteil vom 17.01.2023 – IX R 15/20 m. Anm. Dr. Graw

DB1429189

S. 295

Internationales Steuerrecht

Anrechnung ausländischer Quellensteuer

BFH, Urteil vom 17.08.2022 – I R 14/19

DB1429062

S. 301

Gewerbesteuer

Hinzurechnung von Wartungskosten bei Leasingverträgen

BFH, Urteil vom 20.10.2022 – III R 33/21

DB1429059

S. 303

Körperschaftsteuer

Übergangsregelung vom Anrechnungs- zum Halbeinkünfteverfahren im JStG 2010 mit dem GG teilweise unvereinbar

BVerfG, Beschluss vom 24.11.2022 – 2 BvR 1424/15

DB1429099

S. 305



AUFSATZ

Aktienrecht

**Nachlese zur Hauptversammlungssaison 2022 und
Ausblick auf 2023 (Teil 1)**
RA Dr. Oliver Rieckers, LL.M. (Univ. of Chicago), Düsseldorf

DB1428059 (Kurzfassung vgl. S. M9)

S. 306

KOMPAKT

Aktienrecht/Insolvenzrecht

**Umwandlung eines Verlustausgleichsanspruchs in
einen Darlehensrückzahlungsanspruch zur
Abwendung der Insolvenz**
RA Dr. Günter Seulen / RA Jan Nockemann, LL.M., beide Köln

DB1429061

S. 311

ENTSCHEIDUNGEN

Kapitalmarktrecht

**Zum Erfordernis eines Pflichtangebots nach § 35
Abs. 2 WpÜG aufgrund der Zurechnung von Stimm-
rechten**
BGH, Urteil vom 13.12.2022 – II ZR 14/21

DB1429050

S. 312

AUFSATZ

Arbeitnehmerüberlassung

**Das Recht der Arbeitnehmerüberlassung im Spiegel
der aktuellen Rechtsprechung von EuGH und BAG**
RA/FAArbR Dr. Alexander Bissels /
RA/FAArbR Dr. Jonas Singraven, beide Köln

DB1427293 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 327

KOMPAKT

Kündigungsrecht

**Wartezeitkündigung, Anwendbarkeit des KSchG in
der Wartezeit und Unterrichtung des Personalrats**
Dr. Alexander Hofmann, LL.M. Eur., Karlsruhe

DB1423237

S. 333

ENTSCHEIDUNGEN

Tarifvertragsrecht

**Tariffähigkeit von ver.di - Tarifautonomie -
Feststellung einer partiellen Tarif(un)fähigkeit -
Mindestlohn in der Pflegebranche**
BAG, Beschluss vom 13.09.2022 – 1 ABR 24/21

DB1427820

S. 334

ifst

Institut Finanzen und Steuern

Steuermoral und Steuervollzug
Tagungsband zur ifst-Jahrestagung am 31. Mai 2022

DIE NEUE IFST-SCHRIFT

NR. 548 IST AB SOFORT IM EINZELBEZUG ERHÄLTlich

ISBN 978-3-89737-212-2

15,00 € inkl. USt. zzgl. Versand
© Institut Finanzen und Steuern e.V.

Einzelbezug über

www.der-betrieb-shop.de/ifst
kundenservice@fachmedien.deTel.: 0800 00 01 637
Fax: 0800 00 02 959

www.ifst.de


**Abonnenten von DER BETRIEB
wird ein Rabatt in Höhe von
20% eingeräumt.**

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

- 1 Professor Dr. Johannes Kreile**
Mode, Möbel und Mobile: Gebrauchsobjekte als urheberrechtlich geschützte Werke – Eine Bestandsaufnahme
- 8 Professorin Dr. Anna H. Albrecht**
Meinungsfreiheit und Persönlichkeitsrecht in der neueren Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts – Klarstellung, Konkretisierung oder Nachjustierung?
- 15 Professor Dr. Thomas Dreier, M.C.J.**
Probleme der Anwendung von § 71 UrhG im digitalen und vernetzten Umfeld
- 22 Professor Dr. Hannes Ludyga**
Der urheberrechtliche Schutz von Tätowierungen
- 26 Tobias Hinderks**
Staatliche Kommunikation in den neuen Medien
Staatsfreiheit als risikobasierter Grundsatz
- 37 Christian Dohmen**
Werkqualität des Basissignals von Sportübertragungen
Besprechung von OLG Frankfurt am Main,
Urteil vom 14.12.2021 – 11 U 53/21 (ZUM-RD 2022, 467)
- 41 Dr. Florian Skupin**
Aus anderen Zeitschriften
- 48 EuGH, Urteil vom 8.9.2022 – C-716/20 – RTL Television GmbH/Grupo Pestana**
Weiterverbreitung von Rundfunkprogrammen in Hotels
- 55 BGH, Urteil vom 28.9.2022 – VIII ZR 319/20**
Zur Zulässigkeit einer negativen Bewertung bei eBay
- 59 LG Köln, Urteil vom 9.6.2022 – 14 O 283/20**
Zum Urheberrechtsschutz einer grafisch stilisierten Abbildung eines Pizzastücks
- 66 BVerwG, Urteil vom 23.6.2022 – BVerwG 10 C 3.21**
Zugang zu Unterlagen des Bundessicherheitsrates

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
Schmiege, Dr. Robert Staats

Wiss. Beirat: Prof. Roland Bornemann, Prof. Dr. Dieter Dörr, Guido
Evers, Prof. Dr. Norbert P. Flechsig, Prof. Dr. Günter Herrmann, Dr. To-
bias 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



67. Jahrgang · Heft 1/2023

ISSN 0177-6762

um

INSTITUT FÜR URHEBER-
UND MEDIENRECHT

Inhaltsverzeichnis

Aufsätze



Professor Dr. Johannes Kreile Mode, Möbel und Mobile: Gebrauchsobjekte als urheberrechtlich geschützte Werke Eine Bestandsaufnahme	1-8
Professorin Dr. Anna H. Albrecht Meinungsfreiheit und Persönlichkeitsrecht in der neueren Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts – Klarstellung, Konkretisierung oder Nachjustierung?	8-15
Professor Dr. Thomas Dreier, M.C.J. Probleme der Anwendung von § 71 UrhG im digitalen und vernetzten Umfeld	15-21
Professor Dr. Hannes Ludyga Der urheberrechtliche Schutz von Tätowierungen	22-26
Tobias Hinderks Staatliche Kommunikation in den neuen Medien Staatsfreiheit als risikobasierter Grundsatz	26-37
Christian Dohmen Werkqualität des Basissignals von Sportübertragungen Besprechung von OLG Frankfurt am Main, Urteil vom 14.12.2021 – 11 U 53/21 (ZUM-RD 2022, 467)	37-41
Dr. Florian Skupin Aus anderen Zeitschriften	41-47

Rechtsprechung

Weiterverbreitung von Rundfunkprogrammen in Hotels EuGH, Urteil vom 8.9.2022 – C-716/20 – RTL Television GmbH/Grupo Pestana	48-55
Zur Zulässigkeit einer negativen Bewertung bei eBay BGH, Urteil vom 28.9.2022 – VIII ZR 319/20 – LG Weiden	55-59
Zum Urheberrechtsschutz einer grafisch stilisierten Abbildung eines Pizzastücks LG Köln, Urteil vom 9.6.2022 – 14 O 283/20 – nicht rechtskräftig	59-66

itr**b** *D3-7329*
**IT-Rechts-
berater**



**Informationsdienst für
IT-Recht und Datenschutz**

Zwei, die zusammengehören:
ZEITSCHRIFT



Profitieren Sie von Ihrer
ONLINE-DATENBANK

In Kooperation mit:



Arbeitsgemeinschaft
IT-Recht

Rechtsprechung

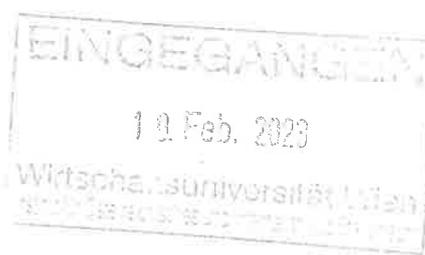
- › EuGH: Reichweite des Auskunftsanspruchs nach Art. 15 Abs. 1 lit. c DSGVO 31
- › EuGH: Anforderungen bei Anspruch auf immateriellen Schadenersatz gem. Art. 82 Abs. 1 DSGVO 33
- › BVerfG: Übermittlungsbefugnisse des Verfassungsschutzes zur Gefahrenabwehr 34
- › BGH: Subsidiarität der DNS-Sperre 38
- › BGH: Werturteile in Bewertungskommentaren von eBay-Nutzern 40

Beiträge für die Beratungspraxis

IT-Rechtsfragen aus der Praxis

- Rösse*
- › Digital Services Act: Neue Sorgfaltsanforderungen an Vermittler, Hoster, Online-Plattformen und B2C-Marktplätze 44
- Kreitz*
- › Kollektive Durchsetzung datenschutzrechtlicher Ansprüche durch Legal Tech-Anbieter 50
- Bakir*
- › Einordnung von Social Media-Aktivitäten als Influencer-Marketing oder Privatnutzung 53

Inhaltsverzeichnis



Aktuelle Kurzinformationen

- EuGH: EU-Grundrechtsverstoß durch Geldwäsche-RL und Zugang zum Transparenzregister 29
- Vorstellung des EU-US Data Privacy Frameworks als Privacy Shield-Nachfolger 29
- OLG Celle: Kein Rechtsmissbrauch bei Verfolgung datenschutzfremder Ziele i.R.e. DSGVO-Anspruchs 30
- OLG Frankfurt: Irreführende Preisangabe im Onlinehandel 30
- LG Frankfurt/M.: Löschantrag gegenüber Twitter 30
- LG Köln: Urheberrechtsverletzung bei beendetem eBay-Angebot 31

Rechtsprechung

- Reichweite des Auskunftsanspruchs nach Art. 15 Abs. 1 lit. c DSGVO (EuGH, Urte. v. 12.1.2023 – C-154/21) 31
- Anforderungen bei Anspruch auf immateriellen Schadenersatz gem. Art. 82 Abs. 1 DSGVO (EuGH, Schlussanträge des Generalanwalts v. 6.10.2022 – C-300/21) 33
- Übermittlungsbefugnisse des Verfassungsschutzes zur Gefahrenabwehr (BVerfG, Beschl. v. 28.9.2022 – 1 BvR 2354/13) 34
- Subsidiarität der DNS-Sperre (BGH, Urte. v. 13.10.2022 – I ZR 111/21) 38
- Werturteile in Bewertungskommentaren von eBay-Nutzern (BGH, Urte. v. 28.9.2022 – VIII ZR 319/20) 40
- Auskunft bei Beleidigung im Internet (KG, Beschl. v. 31.10.2022 – 10 W 13/20) 41
- Irreführende Angabe „kein Mindestumsatz“ bei Prepaid-Karte (LG Essen, Urte. v. 30.5.2022 – 1 O 314/21) 42

Beiträge für die Beratungspraxis

IT-Rechtsfragen aus der Praxis

Markus Rössel

- **Digital Services Act: Neue Sorgfaltsanforderungen an Vermittler, Hoster, Online-Plattformen und B2C-Marktplätze** – Sezierung verabschiedeter Änderungen aus dem Trilog in drei Akten – Teil 2 44
Der DSA findet erst in einem Jahr Anwendung. Allerdings sind nicht nur einzelne Adressatengruppen mit kurzer Übergangsfrist vorzeitig betroffen, sondern es ergeben sich vielfach Fragestellungen zur

Auslegung von sonstigem Unionsrecht und Auswirkung auf nationales Recht. Der vorliegende zweite von drei Beitragsteilen behandelt die neuen Sorgfaltsanforderungen an die Intermediäre mit Ausnahme der nur für sehr große Anbieter geltenden Anforderungen.

Benedict Kreitz

- **Kollektive Durchsetzung datenschutzrechtlicher Ansprüche durch Legal Tech-Anbieter** – Funktionsweise, rechtlicher Rahmen, Verteidigungsstrategien 50
Das Thema Legal Tech erfuh in den letzten Jahren einen gewissen „Hype“ in der rechtswissenschaftlichen Forschung und Praxis. In diesem Beitrag geht um solche Geschäftsmodelle im Zusammenhang mit Schadensersatzansprüchen aus dem Datenschutzrecht. Dabei wird die praktische und rechtliche Konstruktion dieser Modelle skizziert und es werden mögliche Schwächen sowie Verteidigungsstrategien aufgezeigt.

Kerem Bakir

- **Einordnung von Social Media-Aktivitäten als Influencer-Marketing oder Privatnutzung** – Abgrenzungsfragen zur Unternehmereigenschaft anhand von Praxisbeispielen 53
Sowohl die Gesetzeslage als auch die bisherige Rechtsprechung sorgen zunehmend für Rechtssicherheit im Influencer-Marketing; viele Fragen sind geklärt. Dieser Beitrag macht an Praxisbeispielen deutlich, wo die Rechtsprechung jedoch weiter gefordert ist, weil schon die Frage nach der Unternehmereigenschaft eines Influencers in diesem Bereich enorme Probleme hervorrufen kann.

Literaturempfehlungen

- Erkenntnisse aus einem Jahr beA-Pflicht 55

Vorschau auf die nächste Ausgabe

Beiträge zu folgenden Themen sind geplant:

- Digital Services Act: Regulierung sehr großer Anbieter, behördliches Aufsichtsregime und Gesamtbewertung, *Rössel*
- (Keine) Urheberrechtsklauseln in SaaS-Verträgen, *Söbbing*

Neues unter www.cr-online.de

Papastefanou, Von DALL-E bis DABUS – Mit großen Schritten voran in rechtliche Untiefen

Arbeit und Recht

AuR | DEUTSCHES UND EUROPÄISCHES ARBEITSRECHT

2 | 2023

71. JAHRGANG
ISSN 0003-7648
D 1344

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-7238



FLORIAN RÖDL

Welche »Parität«?

Über den Wandel des Grundbegriffs des Arbeitskampfrechts

ELISA GROTE

*Die Erweiterung der Mitbestimmung
auf die Einführung mobiler Arbeit*

RALF PIEPER

Neues zum Arbeitsschutzrecht

EDITORS NOTE

Liebe Leser:innen,

die Februarausgabe beginnen wir mit dem zweiten Beitrag aus der Vortragsreihe »Weichenstellungen im Kollektivarbeitsrecht«. Prof. Dr. Florian Rödl thematisiert die Parität, den Grundbegriff des Arbeitskampfrechts. Elisa Grote begründet in ihrem Aufsatz, warum sich das Mitbestimmungsrecht von Betriebsräten auch auf die Einführung mobiler Arbeit beziehen muss und Prof. Dr. Ralf Pieper beleuchtet in »Neues zu« wesentliche Aspekte jüngerer Rspr. zum Arbeitsschutzrecht. Wir wünschen eine spannende Lektüre.

FRANK SIEBENS

ARBEIT UND RECHT

50

FACHAUFSÄTZE

50 Welche »Parität«? Über den Wandel des Grundbegriffs des Arbeitskampfrechts

Der Begriff der Parität hat er über die Jahrzehnte einen bemerkenswerten Bedeutungswandel erfahren: von der Kampfparität über die Verhandlungsparität bis hin zur Umkehrung als Verhandlungsimparität. Der Beitrag zeichnet diesen Wandel nach und erläutert das Grundproblem der bis heute maßgeblichen Idee einer »gestörten Vertragsparität« auf der Ebene des Tarifvertrags.

VON FLORIAN RÖDL

55 Die Erweiterung der Mitbestimmung auf die Einführung mobiler Arbeit

Zwar wird in der Ausgestaltung mobiler Arbeit durch die Mitbestimmung des Betriebsrats aus § 87 Abs. 1 Nr. 14 BetrVG sichergestellt, dass Interessen der Arbeitnehmer:innen angemessen Berücksichtigung finden. Was die Einführung mobiler Arbeit betrifft, fehlt es hingegen an einem entsprechenden Mitbestimmungsrecht. Warum dieser Zustand einer Änderung bedarf, wird ausführlich erörtert.

VON ELISA GROTE

60 Neues zu Neues zum Arbeitsschutzrecht

Im Beitrag werden wesentliche Aspekte der Rspr. zum gesetzlichen Arbeitsschutz in den Jahren 2021/2022 dargestellt. Es wird erörtert, aus welchen Einflussgrößen sich aktuelle Gestaltungsschwerpunkte hinsichtlich der Anforderungen an die Sicherheit und den Gesundheitsschutz der Beschäftigten bei der Arbeit ergeben.

VON RALF PIEPER

64

ARBEIT UND SOZIALRECHT

- 64 **Wegeunfall: BSG zum Unfallversicherungsschutz nach Unterbrechung der Heimfahrt**
Zum 1. 1. 2023 umfangreiche Änderungen beim Hinzuverdienst bei Renten
- 65 **Sonderregelung zum ALG für kurz befristet Beschäftigte gilt nun auf Dauer**
- 66 **Neue Bemessungsgrundlage beim Arbeitslosen- und Kurzarbeitergeld für Grenzgänger:innen**
Sonderregelungen zum Kurzarbeitergeld verlängert



ARBEIT UND RECHT



67

ARBEIT UND STEUERRECHT

67 Fußball und Steuerrecht

RECHTSPRECHUNG

68

INDIVIDUALARBEITSRECHT

68 **Der Sonderkündigungsschutz des
Datenschutzbeauftragten ist mit Unionsrecht und
nationalem Verfassungsrecht vereinbar**

BAG 2 AZR 225/20

VON MARTIN BAUER

69 **Kündigung eines Belästigers**
LAG Rheinland-Pfalz 2 Sa 276/20

VON GODELA LINDE

71 **Weisungsrecht bezüglich Arbeitsort nicht
auf Inland begrenzt**
BAG 5 AZR 336/21

72 **Hohes Alter kann zu Lasten von
Beschäftigten berücksichtigt werden**
BAG 6 AZR 31/22

73 **Urlaub verfällt aus gesundheitlichen Gründen nur, wenn
Arbeitgeber darauf hinweist**
BAG 9 AZR 245/19

**Verjährung von Urlaubsansprüchen nur, wenn Arbeitgeber
auf Verfall hinweist**

BAG 9 AZR 266/20

74

MITBESTIMMUNGSRECHT

74 **Anspruch des Betriebsrats auf Abschluss eines Sozialplans**
BAG 1 ABR 2/21

VON WOLFGANG DÄUBLER

75

VERFASSUNGSRECHT

75 **Verfassungsbeschwerden gegen die Neuregelungen des
GSA Fleisch**

BVerfG 1 BvR 2888/20, 1152/21, 1153/21, 1154/21, 1155/21, 1156/21

VON GRÉGORIE GARLOFF/HELGA NIELEBOCK

RUBRIKEN

- 45 Meinung
- 48 Magazin
- 79 Auf einen Blick
- 84 Aus den Gewerkschaften
- 86 DGB Rechtsschutz
- 88 Abstracts
- 88 Impressum

ARBEIT UND RECHT IM NETZ

Artikel mit dem Onlinesymbol und alle Ausgaben der AuR seit 2005, außerdem eine Rechtsprechungsdatenbank mit Entscheidungen europäischer und nationaler Gerichte aus allen Instanzen sowie Hintergrundinformationen finden Sie auf: www.arbeitundrecht.eu



Soziales Recht

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS
DB-Z 238
Beit.

Wissenschaftliche Zeitschrift
für Arbeits- und Sozialrecht



Herausgegeben von
Prof. Dr. Olaf Deinert und
Prof. Dr. Rüdiger Krause,
Institut für Arbeitsrecht
der Georg-August Universität
Göttingen



in Zusammenarbeit mit

HSI

Hugo Sinzheimer Institut
für Arbeits- und Sozialrecht

Nachruf

Nachruf auf Professor Dr. jur. Hellmut Wißmann – Erinnerung an einen europäischen Dialogbereiter

Wolfhard Kohtel/Katja Nebel/Andrea Ritschel

Seite 1

Abhandlungen

Digitalisierte Kommunikation in Arbeitsbeziehungen: Arbeitszeit und -ort, Mitbestimmung, Unfallversicherungsschutz

Elisabeth Brameshuber

Seite 5

Unionsgrundrechtlicher Kinderrechtsschutz – Praktische Auswirkungen in der Rechtsprechung und Entwicklungspotentiale ua. im Wirtschafts- und Arbeitsrecht

Thomas Klein

Seite 20

Rezensionsaufsatz

Erika Kovács:

Ein europäisches Grundrecht auf Kündigungsschutz – Art. 30 GRC

Claudia Schubert

Seite 35

01.2



D3-Z17



ZIR

58. Jahrgang
Februar 2023
Seiten 1 – 52

www.ZIRdigital.de

Zeitschrift Interne Revision

Herausgeber:

DIIR

Deutsches Institut für
Interne Revision e.V.

Fachzeitschrift für Wissenschaft und Praxis

Standards · Regeln · Berufsstand

Alles im Blick? Objektivität auf dem Prüfstand 4
Michael Bünis · Thomas Gossens

Management · Best Practice · Arbeitshilfen

To See, Or Not To See? 16
Ralf Herold

Prüfung von Künstlicher Intelligenz 22
Oliver Petri · Hendrik A. Reese · Roul Vierke

Product Compliance: Welchen Mehrwert kann eine
Interne Revision stiften? 28
Dietrich BoB · Ursula Metz · Oxana Bojartschenko

Wissenschaft · Forschung

Wie wichtig ist der Revisionsleiter wirklich? 34
Benjamin Fligge

ZIR – Zeitschrift Interne Revision

Fachzeitschrift für Wissenschaft und Praxis,
Organ des DIIR – Deutsches Institut für Interne Revision e.V.,
Frankfurt am Main

Jahrgang: 58 (2023)

Erscheinungsweise: Die Zeitschrift erscheint zweimonatlich

www.ZIRdigital.de

Herausgeber:

DIIR – Deutsches Institut für Interne Revision e.V.,
Theodor-Heuss-Allee 108, 60486 Frankfurt am Main

Verantwortlich: Thomas Berger, Sprecher des Vorstandes des DIIR

Schriftleitung:

Diplom-Wirtschaftsmathematiker Michael Bünis
DIIR – Deutsches Institut für Interne Revision e.V.,
Theodor-Heuss-Allee 108, 60486 Frankfurt am Main
Telefon (0 69) 71 37 69-0, Telefax (0 69) 71 37 69-69
E-Mail: info@diir.de, Internet: www.diir.de

Verlag:

Erich Schmidt Verlag GmbH & Co. KG
Genthiner Straße 30 G, 10785 Berlin
Telefon (0 30) 25 00 85-0, Telefax (0 30) 25 00 85-305
E-Mail: ESV@ESVmedien.de, Internet: www.ESV.info

Vertrieb:

Erich Schmidt Verlag GmbH & Co. KG
Genthiner Straße 30 G, 10785 Berlin
Postfach 30 42 40, 10724 Berlin
Telefon (0 30) 25 00 85-228, Telefax (0 30) 25 00 85-275
E-Mail: Abo-Vertrieb@ESVmedien.de

Konto:

Deutsche Bank AG,
IBAN: DE31 1007 0848 0512 2031 01, BIC(SWIFT): DEUTDE33110

Bezugsbedingungen:

Jahresabonnement Print: € (D) 84,-
Kombi-Jahresabonnement Print und eJournal: € (D) 100,68
Jahresabonnement eJournal: € (D) 80,88
Sonderpreise für Mitglieder des DIIR und ISACA Germany Chapter:
Jahresabonnement Print: € (D) 56,40
Kombi-Jahresabonnement Print und eJournal: € (D) 67,32
Jahresabonnement eJournal: € (D) 54,60
Weitere Angaben und Preise unter ESV.info/ZIR-Preise
Alle Preise jeweils einschließlich Umsatzsteuer
Printausgabe zzgl. Versandkosten.
Die Bezugsgebühr wird jährlich im Voraus erhoben. Abbestellungen sind mit einer Frist von 2 Monaten zum 1.1. eines jeden Jahres möglich.

Anzeigen:

Erich Schmidt Verlag GmbH & Co. KG
Genthiner Str. 30 G, 10785 Berlin
Telefon (0 30) 25 00 85-626, Fax (0 30) 25 00 85-630
E-Mail: Anzeigen@ESVmedien.de

Anzeigenleitung:

Farsad Chireuglin
Es gilt Anzeigenpreisliste Nr. 36 vom 1. Januar 2022, die unter <http://mediadaten.ZIRdigital.de> bereitsteht oder auf Wunsch zugesandt wird.

Manuskripte:

Hinweise für die Abfassung von Beiträgen stehen Ihnen auch als PDF zur Verfügung unter: www.ESV.info/zeitschriften.html. Das Manuskript erbitten wir per E-Mail bevorzugt in Word, sonst zusätzlich im RTF-Format. Zur Veröffentlichung angebotene Beiträge müssen frei sein von Rechten Dritter. Sollten sie auch an anderer Stelle zur Veröffentlichung oder gewerblichen Nutzung angeboten worden sein, muss dies angegeben werden. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag das ausschließliche Verlagsrecht und das Recht zur Herstellung von Sonderdrucken für die Zeit bis zum Ablauf des Urheberrechts. Das Verlagsrecht umfasst auch die Rechte, den Beitrag in fremde Sprachen zu übersetzen, Übersetzungen zu vervielfältigen und zu verbreiten sowie die Befugnis, den Beitrag bzw. Übersetzungen davon in Datenbanken einzuspeichern und auf elektronischem Wege zu verbreiten (online und/oder offline), das Recht zur weiteren Vervielfältigung und Verbreitung zu gewerblichen Zwecken im Wege eines fotomechanischen oder eines anderen Verfahrens sowie das Recht zur Lizenzvergabe. Dem Autor verbleibt das Recht, nach Ablauf eines Jahres eine einfache Abdruckgenehmigung zu erteilen; sich ggf. hieraus ergebende Honorare stehen dem Autor zu. Bei Leserbriefen sowie bei angeforderten oder auch bei unaufgefordert eingereichten Manuskripten behält sich die Redaktion das Recht der Kürzung und Modifikation der Manuskripte ohne Rücksprache mit dem Autor vor.

Rechtliche Hinweise:

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 Verlages. Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Bearbeitungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronische Systeme. – Die Veröffentlichungen in dieser Zeitschrift geben ausschließlich die Meinung der Verfasser, Referenten, Rezensenten usw. wieder. – Die Wiedergabe von Gebrauchsnamen, Handelsnamen, Warenbezeichnungen usw. in dieser Zeitschrift berechtigt auch ohne Kennzeichnung nicht zu der Annahme, dass solche Namen im Sinne der Markenzeichen- und Markenschutzgesetzgebung als frei zu betrachten wären und daher von jedermann benutzt werden dürften.

Bildnachweise Inhaltsverzeichnis:

links: AboutLife – stock.adobe.com; Mitte: fizkes – stock.adobe.com;
rechts: Natee Meepian – stock.adobe.com

Nutzung von Rezensionstexten:

Es gelten die Regeln des Börsenvereins des Deutschen Buchhandels e.V. zur Verwendung von Buchrezensionen. <http://agb.ESV.info/>

Zitierweise: ZIR, Jahrgang, Heft, Seite

ISSN: 0044-3816

Satz: AnniLanger.de, Berlin

Druck: H. HEENEMANN, Berlin



Standards · Regeln · Berufsstand

Alles im Blick? Objektivität auf dem Prüfstand 4

Michael Bünis · Thomas Gossens

Management · Best Practice · Arbeitshilfen

To See, Or Not To See? 16

Ralf Herold

Prüfung von Künstlicher Intelligenz 22

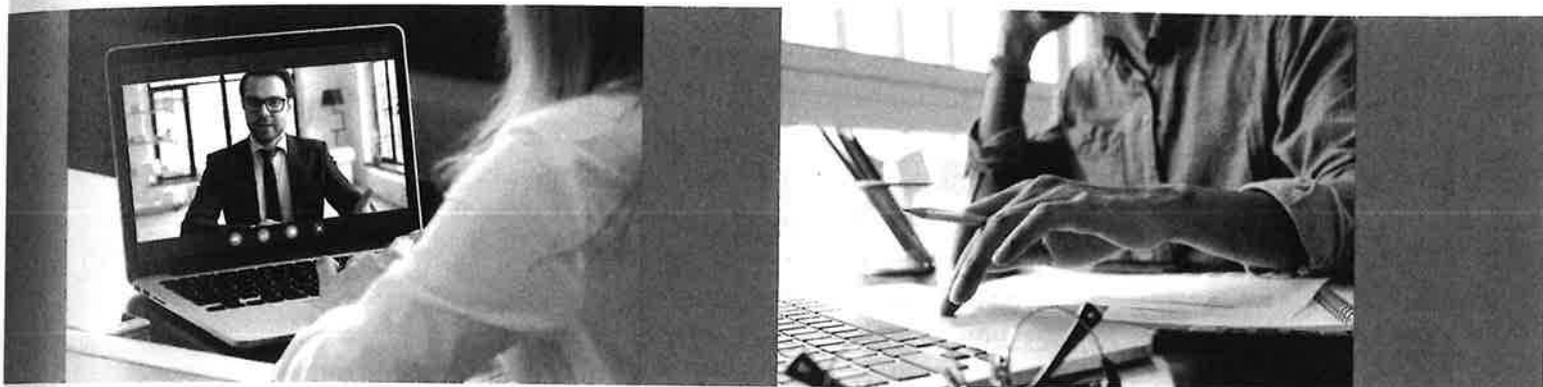
Oliver Petri · Hendrik A. Reese · Roul Vierke

Product Compliance: Welchen Mehrwert kann eine Interne Revision stiften? 28

Dietrich Boß · Ursula Metz · Oxana Bojartschenko

Inhalt

01.23



Wissenschaft · Forschung

Wie wichtig ist der Revisionsleiter wirklich? 34

Benjamin Fligge

DIIRintern

Aus der Arbeit des DIIR 39

- + Mitgliederversammlung
- + DIIR-Tagung Hot Topics & Trends
- + Informationen zu den IIA-Zertifizierungen
- + Veränderte Anforderungen an die Aufrechterhaltung der IIA-Zertifizierungen ab 1.9.2023
- + Informationen zum Examen Interner Revisor^{DIIR}
- + IPPF Evolution: Neue Internationale Grundlagen für die berufliche Praxis der Internen Revision

Literatur

Buchbesprechung 42

Michael Bünis

DIIR – Seminare und Veranstaltungen

DIIR – Seminare und Veranstaltungen
vom 1.2.2023 bis 31.12.2023 43

Zusammengestellt von der ZIR-Redaktion

Zeitschrift für Urheber- und Medienrecht

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

- 73 **Dr. Ole Jani und Dr. Maximilian Vonthien, LL.M.**
Zur Einordnung von Tethered Downloads als Privatkopien
gemäß § 53 Abs. 1 UrhG
- 80 **Dr. Claudius Pflüger**
Die urheberrechtliche Schutzgrenze bei Filmen
Konkretisierungen am Beispiel des pornografischen Films
- 88 **Alexander Bibi**
Die mutmaßlich erlaubte Nutzung der §§ 9 ff. UrhDaG
Eine gut gemeinte Schranke
- 99 **David Werdermann, LL.M.**
Auskunftsansprüche von Online-Medien
- 105 **EuGH, Urteil vom 8.9.2022 – C-263/21 – Ametic/Administración del Estado**
Erteilung von Freistellungen von der Privatkopieabgabe durch eine von
einer Verwertungsgesellschaft kontrollierte juristische Person
- 114 **EuGH, Urteil vom 8.12.2022 – C-460/20 – TU, RE/Google LLC**
Recht auf Löschung offensichtlich unrichtiger Informationen gegenüber
dem Betreiber einer Suchmaschine
- 126 **BGH, Urteil vom 1.9.2022 – I ZR 108/20 – Riptide II**
Deckelung der Abmahnkosten bei Urheberrechtsverletzungen durch
Filesharing
mit Anmerkungen **Tim Eller** und **Maximilian König**
- 137 **BGH, Urteil vom 13.10.2022 – I ZR 111/21 – DNS-Sperre**
Zur subsidiären Haftung eines Access-Providers im Falle von Urheber-
rechtsverletzungen
- 144 **BGH, Urteil vom 25.10.2022 – VI ZR 258/21**
Zulässigkeit einer Klage wegen Verletzungen der persönlichen Ehre, die
nicht in Presse oder Rundfunk begangen worden sind
- 146 **BGH, Urteil vom 8.11.2022 – VI ZR 1319/20**
Bildberichterstattung über einen Bundespolizisten wegen Aufnahmen
auf Uniform



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), Engeline Eustrup (Redakteurin), Nina Hobbing (Redakteurin), Thorsten Hotz (Redakteur)

Redaktionsassistent: Dr. Pascal Oberndörfer, Dr. Florian Skupin

Anschrift der Redaktion:

Institut für Urheber- und Medienrecht, Salvatorplatz 1, 80333 München,
Telefon (089) 29195470, Telefax (089) 29195480,

E-Mail: redaktion@urheberrecht.org, URL: <http://www.urheberrecht.org/>

Herausgeber: Prof. Dr. Albrecht Hesse, Dr. Tilo Gerlach, Prof. Dr. Michael Grünberger, LL.M., Dr. Harald Heker, Prof. Dr. Nadine Klass, LL.M., Prof. Dr. Johannes Kreilef, 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

67. Jahrgang · Heft 2/2023

ISSN 0177-6762

um

INSTITUT FÜR URHEBER-
UND MEDIENRECHT

Inhaltsverzeichnis

Aufsätze

- Dr. Ole Jani und Dr. Maximilian Vonthien, LL.M.
Zur Einordnung von Tethered Downloads als Privatkopien gemäß § 53 Abs. 1 UrhG 73–80
- Dr. Claudius Pflüger
Die urheberrechtliche Schutzgrenze bei Filmen
Konkretisierungen am Beispiel des pornografischen Films 80–88
- Alexander Bibi
Die mutmaßlich erlaubte Nutzung der §§ 9 ff. UrhDaG
Eine gut gemeinte Schranke 88–98
- David Werdermann, LL.M.
Auskunftsansprüche von Online-Medien 99–104
- Tim Eller
Topf mit Deckel – BGH zur Billigkeit sowie Darlegungs- und Beweislast bei der Begrenzung des
Streitwerts nach § 97a Abs. 3 S. 4 UrhG
Anmerkung zu BGH, Urteil vom 1.9.2022 – I ZR 108/20 – Riptide II (ZUM 2023, 126) 132–134
- Maximilian König
Deckelung der Abmahnkosten gegenüber Privatpersonen
Anmerkung zu BGH, Urteil vom 1.9.2022 – I ZR 108/20 – Riptide II (ZUM 2023, 126) 135–137

Rechtsprechung

- Erteilung von Freistellungen von der Privatkopieabgabe durch eine von einer Verwertungsgesellschaft
kontrollierte juristische Person
EuGH, Urteil vom 8.9.2022 – C-263/21 – Ametic/Administración del Estado 105–114
- Recht auf Löschung offensichtlich unrichtiger Informationen gegenüber dem Betreiber einer Such-
maschine
EuGH, Urteil vom 8.12.2022 – C-460/20 – TU, RE/Google LLC 114–126
- Deckelung der Abmahnkosten bei Urheberrechtsverletzungen durch Filesharing
BGH, Urteil vom 1.9.2022 – I ZR 108/20 – Riptide II – OLG Zweibrücken 126–132

• ZInsO-Aufsätze

Funktionale Datensicherung: Pflicht und Kür zum elektrischen Datenumgang im Unternehmensinsolvenzverfahren (S. 237)

von Rechtsanwalt/Dipl.-Kfm. Dirk Kirstein, EMBA und Dipl.-Kfm. Peer Michaelis, Berlin

Wichtige Entscheidungen zum Insolvenzstrafrecht aus dem Jahr 2022 (S. 241)

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

Die zügige „barrierefreie“ Kommunikation des Insolvenzverwalters mit dem Insolvenzgericht – bleibt notwendig wie eh und je (S. 248)

von Richter am Amtsgericht Hamburg – Insolvenzgericht – Frank Frind, Hamburg

• ZInsO-Rechtsprechungsreport

Prozessführungsbefugnis von Insolvenzverwalter hinsichtlich nach Rechtshängigkeit und vor Insolvenzeröffnung auf Versicherer des Schuldners übergegangener Prozessforderung (S. 254)

BGH, Urt. v. 15.12.2022 – I ZR 135/21

Wettbewerbsbeschränkende Absprachen über Preissetzungsverhalten gegenüber gemeinsamen Abnehmern („Schlecker“) (S. 259)

BGH, Urt. v. 29.11.2022 – KZR 42/20

Zur Aufrechnung im Insolvenzverfahren (S. 271)

BFH, Urt. v. 3.8.2022 – XI R 44/20

Steuern nach Restschuldbefreiung als Masseverbindlichkeiten bei Betriebsaufgabe nach Insolvenzeröffnung (S. 276)

BFH, Urt. v. 6.4.2022 – X R 28/19

Qualifizierte elektronische Signatur bei Vollstreckungsaufträgen mit titeleretzender Wirkung (S. 283)

LG Essen, Beschl. v. 17.10.2022 – 7 T 272/22

Unpfändbarkeit der Energiepreispauschale (S. 288)

LG Hildesheim, Beschl. v. 30.12.2022 – 6 T 63/22

Unpfändbarkeit der Energiepreispauschale (S. 289)

AG Köln, Beschl. v. 24.10.2022 – 70f IK 153/22

Schuldnerwiderspruch gegen Vollziehung der Eintragungsanordnung ins Schuldnerverzeichnis nach eingeleitetem Insolvenzverfahren (S. 289)

AG Wuppertal, Beschl. v. 7.7.2022 – 43 M 1425/22

Restschuldbefreiung; vorsätzlich begangene unerlaubte Handlung; Widerspruch, Wiedereinsetzung in den vorigen Stand; Ladungsmangel, Belehrungsmangel (S. 290)

AG Düsseldorf, Beschl. v. 9.1.2023 – 513 IK 191/15

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

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

RiBGH Dr. Dorrit Selbmann

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 6/2023

ZInsO-Aufsätze

Funktionale Datensicherung: Pflicht und Kür zum elektrischen Datenumgang im Unternehmensinsolvenzverfahren	237
von Rechtsanwalt/Dipl.-Kfm. Dirk Kirstein, EMBA und Dipl.-Kfm. Peer Michaelis, Berlin	
Wichtige Entscheidungen zum Insolvenzstrafrecht aus dem Jahr 2022	241
von Oberstaatsanwalt a.D. Raimund Weyand, St. Ingbert	
Die zügige „barrierefreie“ Kommunikation des Insolvenzverwalters mit dem Insolvenzgericht – bleibt notwendig wie eh und je	248
von Richter am Amtsgericht Hamburg – Insolvenzgericht – Frank Frind, Hamburg	

ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts	252
Diese Ausgabe enthält eine Rezension zu folgendem Titel: Karsten Schmidt (Hrsg.), Insolvenzordnung, InsO mit EulnsVO	

ZInsO-Rechtsprechungsreport

• Insolvenz- und Sanierungsrecht

Prozessführungsbefugnis von Insolvenzverwalter hinsichtlich nach Rechtshängigkeit und vor Insolvenzeröffnung auf Versicherer des Schuldners übergegangener Prozessforderung	254
BGH, Urt. v. 15.12.2022 – I ZR 135/21	
Wettbewerbsbeschränkende Absprachen über Preissetzungsverhalten gegenüber gemeinsamen Abnehmern („Schlecker“)	259
BGH, Urt. v. 29.11.2022 – KZR 42/20	
Zur Aufrechnung im Insolvenzverfahren	271
BFH, Urt. v. 3.8.2022 – XI R 44/20	
Steuern nach Restschuldbefreiung als Masseverbindlichkeiten bei Betriebsaufgabe nach Insolvenzeröffnung	276
BFH, Urt. v. 6.4.2022 – X R 28/19	
Qualifizierte elektronische Signatur bei Vollstreckungsaufträgen mit titeleretzender Wirkung	283
LG Essen, Beschl. v. 17.10.2022 – 7 T 272/22	
Unpfändbarkeit der Energiepreispauschale	288
LG Hildesheim, Beschl. v. 30.12.2022 – 6 T 63/22	
Unpfändbarkeit der Energiepreispauschale	289
AG Köln, Beschl. v. 24.10.2022 – 70f IK 153/22	
Schuldnerwiderspruch gegen Vollziehung der Eintragungsanordnung ins Schuldnerverzeichnis nach eingeleitetem Insolvenzverfahren	289
AG Wuppertal, Beschl. v. 7.7.2022 – 43 M 1425/22	
• Verbraucherinsolvenzrecht	
Restschuldbefreiung; vorsätzlich begangene unerlaubte Handlung; Widerspruch, Wiedereinsetzung in den vorigen Stand; Ladungsmangel, Belehrungsmangel	290
AG Düsseldorf, Beschl. v. 9.1.2023 – 513 IK 191/15	

Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergaberecht

In Zusammenarbeit mit der
Neuen Juristischen Wochenschrift

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

Prof. Dr. Klaus Englert
Wolfgang Jaeger
Günther Jansen
Reinhard Janssen

Prof. Dr. Ralf Leinemann
Prof. Dr. Burkhard Messerschmidt
Prof. Dr. Gerd Motzke

Dr. Marc Opitz
Dr. Hans-Joachim Prieß
Dr. Tobias Rodemann
Dagmar Sacher
Ulrich Schröder

www.nzbau.de

Mit Editorial von *H.-J. Prieß/F. Wolf*,
Neuer Protektionismus? –
Vergaberecht als außenhandels-
politisches Instrument (S. 73)

Mit Beilage: NZBau-Register 2022



2/2023

8. Februar 2023

24. Jahrgang S. 73–144

Aus dem Inhalt

- St. Englert-Dougherty/Chr. Englert*
Verantwortung für Baugrundverhältnisse 75
- J. Kampp*
Qualifizierte Rechtsaufsicht als vergaberechts-
bindende staatliche Aufsicht? 81
- F. Siebler/S. Hamm*
Zulässigkeitsgrenzen bei Überschreitung von
Höchstmengen in Rahmenvereinbarungen 85
- W. E. Trautner*
Verstoß gegen bieterschützende Vorschrift bei
Verwendung eigenen Vertragswerks 88
- BGH*
Parteibezeichnung bei Prozess gegen Bruchteilsgemeinschaft – Garten- und Winterdienst 91
- BGH*
Ansichziehen von Erwerbberansprüchen durch
GdWE – Altlastenverdacht 92
mit Praxisanmerkung *Th. Karczewski* 101
- EuGH*
Carsharing als Dienstleistungskonzession –
SHARENGO 112
- EuGH*
Aufklärungspflicht bei ungewöhnlich niedrigen
Angeboten – Veridos 124
- OLG Düsseldorf*
Unzulässigkeit eines Bonus für geschlossenen
Lieferkettennachweis – AOK 128
- KG*
Keine Berücksichtigung „geschwärzter“ Unterlagen –
Geheimwettbewerb 134



Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergaberecht

NZBau 2/2023

Februar 2023 · 24. Jahrgang 2023 · Seite 73–144

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

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

Mit Beilage: NZBau-Register 2022

Inhalt

Editorial	<i>H.-J. Prieß/E. Wolf</i> , Neuer Protektionismus? – Vergaberecht als außenhandelspolitisches Instrument	73	
Aufsätze	<i>St. Englert-Dougherty/Chr. Englert</i> , Verantwortung für Baugrundverhältnisse – Prüfungsschema zur Abklärung beim öffentlichen Bauauftrag	75	
	<i>J. Kampp</i> , Qualifizierte Rechtsaufsicht als vergaberechtsbindende staatliche Aufsicht?	81	
Entscheidungsbesprechungen	<i>F. Siebler/S. Hamm</i> , Zulässigkeitsgrenzen bei Überschreitung von Höchstmengen in Rahmenvereinbarungen (zu EuGH NZBau 2022, 670 – EPIC)	85	
	<i>W. E. Trautner</i> , Verstoß gegen bieterschützende Vorschrift bei Verwendung eigenen Vertragswerks (zu VK Südbayern NZBau 2022, 626 – Feuerwehrgerätehaus)	88	
Literatur	Fuchs/Berger/Seifert, Beck'scher HOAI- und Architekten-rechts-Kommentar: HOAI (<i>B. Messerschmidt</i>)	89	
	Schmidt/Lapp/May, Mediation in der Praxis des Anwalts (<i>Chr. Bubert</i>)	90	
Rechtsprechung			
Privates Baurecht			
BGH	1. 8. 22 – VII ZR 62/22	Parteibezeichnung bei Prozess gg. Bruchteilsgemeinschaft – Gartendienst	91
BGH	11. 11. 22 – V ZR 213/21	Ansichziehen von Erwerberansprüchen durch GdWE – Altlastenverdacht mit Praxisanmerkung von <i>Th. Karczewski</i>	92 101
OLG Hamm	18. 8. 22 – 24 U 51/20	Abnahme als maßgebender Zeitpunkt der Mangelbeurteilung	103
OLG Hamm	16. 6. 22 – 24 U 178/15	Mangel wegen unzureichender EU-Konformitätserklärungen	108

Vergaberecht

EuGH	10.11.22 – C-486/21	Carsharing als Dienstleistungskonzession – SHARENGO	112
EuGH	15.9.22 – C-669/20	Aufklärungspflicht bei ungewöhnlich niedrigen Angeboten – Veridos	124
OLG Düsseldorf	1.12.21 – VII-Verg 55/20	Unzulässiger Bonus für geschlossenen Lieferkettennachweis – AOK	128
KG	18.5.22 – Verg 7/21	Keine Berücksichtigung „geschwärzter“ Unterlagen – Geheimwettbewerb	134
BayObLG	29.7.22 – Verg 13/21	Zulässige Leistungsbestimmung des Auftraggebers – SORMAS-Schnittstelle	135
VK Südbayern	30.5.22 – 3194.Z3-3-01-21-70	Pflegeheimbetreiber kein öffentl. Auftraggeber – Ev. Pflegezentrum H.	139

Umschlaginformationen

NZBau aktuell

V



ARBER SEMINARE Anwaltsfortbildung

Fachanwalts-Lehrgang Bau- & ArchitektenR

Leipzig // Hybrid ab 30.03.2023  Durchführungsgarantie

Stuttgart // Hybrid ab 26.10.2023

Informieren und buchen: www.ARBERSeminare.de

Aus- und Weiterbildungsanzeigen auch online!

Ihre Aus- und Weiterbildungsanzeige erscheint auch online unter

www.beck-stellenmarkt.de/Veranstaltungen

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



ISSN 1439-6351

NZBau – Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Schriftleitung (V.i.S.d.P.):

Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M. (Vergaberecht), Johannes Gutenberg-Universität Mainz, Haus Recht und Wirtschaft, 55099 Mainz, Telefon: (0 61 31) 39-2 56 72, Telefax: (0 61 31) 39-2 56 75, E-Mail: m.dreher@uni-mainz.de; Rechtsanwältin Prof. Dr. Heiko Fuchs (Privates Baurecht), Viersener Straße 16, 41061 Mönchengladbach, Telefon: (0 21 61) 8 11-6 01, Telefax: (0 21 61) 8 11-7 77, E-Mail: heiko.fuchs@kapellmann.de

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

Manuskripte und andere Einsendungen:

Alle Einsendungen sind an die o.g. Adresse zu richten. Es besteht keine Haftung für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigefügt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss in Textform erfolgen. Mit der An-

nahme zur Veröffentlichung überträgt die Autorin/der Autor dem Verlag C.H.BECK an ihrem/seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht der Autorin/des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

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.

Anzeigenabteilung: Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München. Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-609, Telefax (0 89) 3 81 89-589, E-Mail: anzeigen@beck.de
Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Mebling.*

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: Monatlich.

Bezugspreise 2023: *Jährlich* € 369,- (inkl. MwSt.). *Einzelheft* € 39,- (inkl. MwSt.). Versandkosten jeweils zusätzlich. Die Rechnungsstellung er-

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

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

KundenServiceCenter:
Telefon: (0 89) 3 81 89-750
Telefax: (0 89) 3 81 89-358
E-Mail: kundenservice@beck.de

Abbestellungen müssen 6 Wochen vor Jahresschluss erfolgen.

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

Hinweis gemäß Art. 21 Abs. 1 DSGVO: Bei Anschriftenänderung kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeauftrag gestellt ist. Hiergegen kann jederzeit mit Wirkung für die Zukunft Widerspruch bei der Post AG eingelegt werden.

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



schbeck.de/nachhaltig

NZA

Neue Zeitschrift Arbeitsrecht



WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z242

Zweiwochenschrift für die betriebliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

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

www.nza.de

Mit Blick ins Steuerrecht



3/2023

10. Februar 2023
40. Jahrgang S. 129 – 192

Aus dem Inhalt

- J. Bader
Die Heranziehung von Ersatzmitgliedern zu
Sitzungen des Betriebsrats und des Personalrats 129
- J.-P. Möhle
Datenschutzrechtliche Löschfristen für
Abmahnungsdokumente in der Personalakte 137
- B. Göpfert/S. Jacobs
Der Menschenrechtsbeauftragte – das (noch)
unbekannte Wesen? 144
- N. Besgen/M. Flink
Anforderungen an Größe und Ausstattung von
Büroräumen für Betriebsräte und Zimmern für
Betriebsratssitzungen 146
- BAG
Schadensersatz wegen Verletzung der Hinweispflicht
auf Ausschlussfrist – Vermutung aufklärungsgemäßen
Verhaltens 151
- BAG
Nichtübermittlung der Massentlassungsanzeige an
Betriebsrat – Keine Unwirksamkeit der Kündigungen 166
- BAG
Betriebsrentenanpassung bei Bestehen eines
Gewinnabführungsvertrags 176
- BAG
Leistungsentgelt – Arbeitsunfähigkeit ohne Entgelt-
anspruch 184
- BVerwG
Mitbestimmung des Personalrats bei allgemeinen
Urlaubsgrundsätzen – Rechtsprechungsänderung 189



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

NZA Editorial

Eberhard Natter

Eingruppierung von Servicekräften und das BVerfG

III

NZA aktuell

Wichtige neue Entscheidungen

VI

Informationen

IX

Stellungnahme der Bundesrechtsanwaltskammer zum RefE eines Gesetzes zur Förderung des Einsatzes von Videokonferenztechnik in der Zivilgerichtsbarkeit und den Fachgerichtsbarkeiten

X

Impressum

XXII

Aufsätze und Berichte

Johann Bader

Die Heranziehung von Ersatzmitgliedern zu Sitzungen des Betriebsrats und des Personalrats

129

Jan-Peter Möhle

Datenschutzrechtliche Löschrufen für Abmahnungsdokumente in der Personalakte

137

Burkard Göpfert/Steffen Jacobs

Der Menschenrechtsbeauftragte – das (noch) unbekannte Wesen?

144

Nicolai Besgen/Maike Flink

Anforderungen an Größe und Ausstattung von Büroräumen für Betriebsräte und Zimmern für Betriebsratssitzungen

146

Blick ins Steuerrecht

Jens Intemann

Änderungen durch das Jahressteuergesetz 2022

150

Steuerfreies Stipendium und Werbungskostenkürzung

150

Entgelt für Werbung am privaten Pkw eines Arbeitnehmers

150

Aufwendungen für eine Pilotenausbildung

150

Rechtsprechung

Arbeitsvertragsrecht

BAG	22. 09. 2022 – 8 AZR 4/21	Schadenersatz wegen Verletzung der Hinweispflicht auf Ausschlussfrist – Vermutung aufklärungsgemäßen Verhaltens	151
BAG	25. 08. 2022 – 8 AZR 453/21	Karenzentschädigung – Einbeziehung von Leistungen Dritter	154
BAG	08. 11. 2022 – 6 AZR 15/22	Nichtübermittlung der Massenentlassungsanzeige an Betriebsrat – Keine Unwirksamkeit der Kündigungen	166
BAG	15. 11. 2022 – 3 AZR 505/21	Betriebsrentenanpassung bei Bestehen eines Gewinnabführungsvertrags	176
LAG Niedersachsen	12. 10. 2022 – 8 Sa 123/22	Rückzahlung von Fortbildungskosten bei vorzeitigem Ausscheiden (Ls.)	181
LAG Hamm	21. 10. 2022 – 13 Sa 413/22	Zahlung einer Corona-Prämie im Pflegedienst – Tätigkeitsdauer (Ls.)	181

Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

BAG	11. 10. 2022 – 1 ABR 18/21	Zustimmungsersetzung – rechtzeitige Unterrichtung des Betriebsrats	182
BAG	12. 10. 2022 – 10 AZR 496/21	Leistungsentgelt – Arbeitsunfähigkeit ohne Entgeltanspruch	184
BVerwG	21. 09. 2022 – 5 P 17.21	Mitbestimmung des Personalrats bei allgemeinen Urlaubsgrundsätzen – Rechtsprechungsänderung	189
VGH München	15. 11. 2022 – 17 P 22.1570	Fehlende Berechtigung für Anfechtung einer Personalratswahl	191
LAG Niedersachsen	11. 10. 2022 – 11 Sa 196/22 E	Eingruppierung einer angestellten Lehrkraft mit wissenschaftlichem Hochschulstudium – „Quereinsteiger“ (Ls.)	192

6835

8. Februar 2023

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3 - Z236

ARD

AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

THEMA

» **Windisch/Glatz:** Zu den Grenzen des Journalistenbegriffs in Zeitungsunternehmen

RECHTSPRECHUNG

- » Gleitzeitvereinbarung und Überstundenpauschale: Vorwegabzug pauschalierter Überstunden?
- » All-in-Vereinbarung: Mehr- und Überstundenanteil ruht während Elternteilzeit
- » Betriebspension: Berücksichtigung regelmäßig geleisteter Mehrarbeit bei Teilzeitkoeffizienten
- » Altersteilzeit: Einbeziehung von in Freizeitphase nicht gebührenden Erfolgsprämien in Abfertigung?
- » Wiederherstellung der Arbeitsfähigkeit trotz Verschlechterung des Gesundheitszustandes
- » Verweisbarkeit einer diplomierten Gesundheits- und Krankenpflegerin
- » Von der Gesellschaft übernommene SV-Beiträge des Geschäftsführers – Betriebsausgaben?
- » Steuernachsicht bei Rückzahlung einer Pensionsabfindung im Folgejahr



IN ALLER KÜRZE

2

THEMA – ARBEITSRECHT

Nicole Windisch/Susanne Glatz: Zu den Grenzen des Journalistenbegriffs in Zeitungsunternehmen

3

Die Debatte über die arbeitsrechtliche Stellung der Journalisten wurde erst kürzlich durch eine Entscheidung des OGH erneut entfacht. Darin wendete sich das Höchstgericht abermals einer Abgrenzung zwischen Arbeitsverträgen und freien Dienstverträgen im Medienwesen zu. Im Lichte einer rezenten Entscheidungsserie zu Veranstaltungskalendern einer Tageszeitung rückt neben der vertraglichen Ausgestaltung des Beschäftigungsverhältnisses zunehmend die Frage nach dem Vorliegen einer journalistischen Tätigkeit in den Vordergrund. Mag. *Nicole Windisch* und Mag. *Susanne Glatz* erörtern die Grenzen des Journalistenbegriffs in Zeitungsunternehmen.

RECHTSPRECHUNG

» ARBEITSRECHT

Gleitzeitvereinbarung und Überstundenpauschale: Vorwegabzug pauschalierter Überstunden?	8
All-in-Vereinbarung: Mehr- und Überstundenanteil ruht während Elternteilzeit	10
Betriebspension: Berücksichtigung regelmäßig geleisteter Mehrarbeit bei Teilzeitkoeffizienten	11
Mangelhaft begründetes Straferkenntnis wegen AZG-Verstoß	12
Hemmung der Strafbarkeitsverjährung bei Aussetzung des Verfahrens zur Klärung einer Vorfrage	13
Altersteilzeit: Einbeziehung von in Freizeitphase nicht gebührenden Erfolgsprämien in Abfertigung?	14

» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

Verweisung eines Elektroinstallateurs auf Teiltätigkeiten	15
Wiederherstellung der Arbeitsfähigkeit trotz Verschlechterung des Gesundheitszustandes	16
Verweisbarkeit einer diplomierten Gesundheits- und Krankenpflegerin	16

» STEUERRECHT

Von der Gesellschaft übernommene SV-Beiträge des Geschäftsführers – Betriebsausgaben?	16
Steuernachsicht bei Rückzahlung einer Pensionsabfindung im Folgejahr	17
Übernahme von Religionslehrern als Vertragsbedienstete – Abfertigung steuerbegünstigt?	19

ARTIKELRUNDSCHAU

20

IMPRESSUM

20

StuB

3

10.2.2023

www.nwb.de

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

STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 105 Rückstellungsreport 2022
WP/StB Prof. Dr. Peter Oser und WP/StB Dr. Holger Wirtz
- 114 Der Wesentlichkeitsgrundsatz in der Steuerbilanz
Dr. Jonas Max Bense
- 119 Umsatzsteuerlicher „Nullsatz“ bei Photovoltaikanlagen ab 1.1.2023
StB Robert C. Prätzler
- 125 Fallstricke und Gestaltungsmöglichkeiten bei der steuerfreien Inflationsausgleichsprämie
StB Manuel Roters, M.A.
- 129 Das DAC7-Umsetzungsgesetz
Dr. Carola Fischer
- 135 Art. 15 DSGVO versus Mandatsgeheimnis – Umfang und Grenzen des Auskunftsanspruchs
RA/WP/StB/FAStR Alexander Kirchner, M.A. und RAin Lena Hilgemann

PRAXISFÄLLE

- 142 (Vermeintlich) negativer Kaufpreis einer Beteiligung
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

AKTUELL BERATEN

- 143 Anschaffungsnahe Herstellungskosten: Ein Blick in die aktuelle Rechtsprechung
StB Michael Seifert

KURZNACHRICHTEN

- 145 Zur Einlage i. S. des § 15a Abs. 1 Satz 1 EStG
- 148 Gewerbesteuerrechtliche Hinzurechnung von Wartungskosten bei Leasingverträgen
- 149 Vorsteuerabzug aus dem Erwerb von Luxusfahrzeugen

HERAUSGEBER:

WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach



► **nwb**

StuB

STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 105 **Rückstellungsreport 2022**
Darstellung ausgewählter Rückstellungssachverhalte
WP/StB Prof. Dr. Peter Oser und WP/StB Dr. Holger Wirtz
- 114 **Der Wesentlichkeitsgrundsatz in der Steuerbilanz**
Neue Impulse durch das Jahressteuergesetz 2022
Dr. Jonas Max Bense
- 119 **Umsatzsteuerlicher „Nullsatz“ bei Photovoltaik-
anlagen ab 1.1.2023**
Änderungen durch das JStG 2022
StB Robert C. Prätzler
- 125 **Fallstricke und Gestaltungsmöglichkeiten bei
der steuerfreien Inflationsausgleichsprämie**
Gesetzliche Anforderungen und praxisbezogene
Gestaltungsoberlegungen
StB Manuel Roters, M.A.
- 129 **Das DAC7-Umsetzungsgesetz**
Neues für Plattformbetreiber und Änderungen
bei der Betriebsprüfung
Dr. Carola Fischer
- 135 **Art. 15 DSGVO versus Mandatsgeheimnis – Umfang
und Grenzen des Auskunftsanspruchs**
Datenschutzrecht in der Beratungspraxis
RA/WP/StB/FAStR Alexander Kirchner, M.A. und RAIn Lena Hilgemann

PRAXISFÄLLE

- 142 **(Vermeintlich) negativer Kaufpreis einer Beteiligung**
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

AKTUELL BERATEN

- 143 **Anschaffungsnahe Herstellungskosten: Ein Blick in die
aktuelle Rechtsprechung**
StB Michael Seifert

KURZNACHRICHTEN

- 145 Anwartschaft auf den Bezug von GmbH-Anteilen im
Rahmen einer Kapitalerhöhung
- 145 Zur Einlage i. S. des § 15a Abs. 1 Satz 1 EStG
- 146 Wechselseitige Veräußerung von Kapitalgesellschafts-
anteilen (Anteilsrotation) unter Wert

- 146 Keine Steuerbefreiung gem. § 3 Nr. 1 Buchst. d EStG
bei Zuschüssen aufgrund eines Tarifvertrags
- 146 Sofortabzug von Mieterabfindungen als Werbung-
kosten bei den Einkünften aus Vermietung und
Verpachtung
- 147 Private Veräußerungsgeschäfte – Besteuerung des auf
tageweise vermietete Räume entfallenden Veräuße-
rungsgewinns
- 147 Besteuerung der Rückzahlung einer unter Nominalwert
erworbenen Kapitalforderung
- 148 Gewerbesteuerrechtliche Hinzurechnung von Mieten
für Mehrwegbehältnisse im Handel
- 148 Gewerbesteuerrechtliche Hinzurechnung von
Wartungskosten bei Leasingverträgen
- 149 Vorsteuerabzug aus dem Erwerb von Luxusfahrzeugen
- 149 Kein Vorsteuerabzug für bürgerliche Kleidung
- 150 Vorsteuerabzug und private Verwendung im Rahmen
eines Ehegatten-Vorschaltmodells
- 150 Behandlung von Gebühren als durchlaufender Posten
oder Leistungsentgelt
- 150 Zur Aufrechnung im Insolvenzverfahren
- 151 Zur zeitnahen Dokumentation der Zuordnungs-
entscheidung
- 151 Anwendung der Vorschriften über die Pflicht zur Mit-
teilung grenzüberschreitender Steuergestaltungen
- 151 Formelle Satzungsmaßigkeit einer ausländischen
Satzung
- 152 Zur Zulässigkeit einer im Jahr 2022 von einer Steuer-
beratungsgesellschaft mbH per Telefax eingelegten
Revision
- VII Service/Impressum

 Literatur

 Audio

 Experten-Blog

 Video

WWM

WERTPAPIER- MITTEILUNGEN

Zeitschrift für Wirtschaft und Bankrecht



D3-Z187

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

6

Februar 2023
77. Jahrgang
Seiten 253-304

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:

Seite 253
Univ.-Prof. Dr. Robert Freitag und wiss. Mitarbeiter Kevin Rösch,
Nürnberg/Erlangen
Fallstricke der § 357 Abs. 4, § 358 Abs. 4 BGB bei der Rückabwick-
lung von Darlehensverträgen im Verbund

Seite 263
Dr. Rolf Majcen, Wien
Harmonisierter EU-Binnenmarkt für Kreditfonds aufgrund der
geänderten AIFM-Richtlinie

Seite 272
EuGH, 13.10.2022 – Rs. C-64/21
Zulässigkeit der vertraglichen Abweichung von Provisionsrecht des
Handelsvertreters für Geschäfte mit Dritten, die Handelsvertreter
bereits vorher als Kunden geworben hatte

Seite 275
OLG München, 12.1.2023 – 8 U 2672/17
Zur Haftung der Gründungsgesellschafter für den Prospekt des
Immobilienfonds W

Seite 278
BGH, 8.12.2022 – IX ZB 72/19
Keine Hinderung der internationalen Zuständigkeit deutscher
Insolvenzgerichte nach dem autonomen internationalen Insolvenz-
recht durch einen in einem Drittstaat gestellten Eröffnungsantrag
allein

Seite 282
BGH, 8.12.2022 – IX ZR 175/21
Herstellung einer Aufrechnungslage nicht allein deshalb inkongru-
ent, weil die Aufrechnungsbefugnis in den letzten drei Monaten
vor dem Antrag auf Eröffnung des Insolvenzverfahrens begründet
worden ist



Inhaltsverzeichnis

Beiträge

- Univ.-Prof. Dr. Robert Freitag und wiss. Mitarbeiter Kevin Rösch, Nürnberg/Erlangen
Fallstricke der § 357 Abs. 4, § 358 Abs. 4 BGB bei der Rückabwicklung von Darlehensverträgen im Verbund 253
- Dr. Rolf Majcen, Wien
Harmonisierter EU-Binnenmarkt für Kreditfonds aufgrund der geänderten AIFM-Richtlinie 263

Rechtsprechung

Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

- EuGH 13.10.2022 Rs. C-64/21 Auslegung von Art. 7 Abs. 1 Buchst. b der Richtlinie 86/653/EWG: Zulässigkeit der vertraglichen Abweichung von Provisionsrecht des Handelsvertreters für Geschäfte mit Dritten, die Handelsvertreter bereits vorher als Kunden geworben hatte 272
- OLG München 12.1.2023 8 U 2672/17 Zur Haftung der Gründungsgesellschafter für den Prospekt des Immobilienfonds W 275

Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

- Bundesgerichtshof 8.12.2022 IX ZB 72/19* Keine Hinderung der internationalen Zuständigkeit deutscher Insolvenzgerichte nach dem autonomen internationalen Insolvenzrecht durch einen in einem Drittstaat gestellten Eröffnungsantrag allein 278
- Bundesgerichtshof 8.12.2022 IX ZR 175/21* Herstellung einer Aufrechnungslage nicht allein deshalb inkongruent, weil die Aufrechnungsbefugnis in den letzten drei Monaten vor dem Antrag auf Eröffnung des Insolvenzverfahrens begründet worden ist 282

Bürgerliches Recht und Handelsrecht

- Bundesgerichtshof 11.11.2021 IX ZR 237/20 Unwirksamkeit einer formularmäßigen Bestimmung, wonach die Fälligkeit der vom Verwender geschuldeten Mietzahlungen von der Inbetriebnahme einer Anlage abhängig ist, wenn diese ausschließlich oder teilweise auf einer freien Entscheidung des Verwenders beruht; zur Bedeutsamkeit der mietvertraglich vereinbarten Rechte und Pflichten für die Beurteilung, ob die Mietzahlung eine (teilweise) unentgeltliche Leistung darstellt 284
- Bundesgerichtshof 6.10.2021 XII ZR 11/20 Zur Wirksamkeit der formularvertraglich vereinbarten Betriebs- und Offenhaltungspflicht des Mieters eines Ladengeschäfts in einem Einkaufszentrum ohne Konkurrenzschutz (zur Abgrenzung von BGHZ 224, 370 = WM 2020, 648); zur Entbehrlichkeit einer Abmahnung vor einer Kündigung des Mietverhältnisses aus wichtigem Grund, wenn der Vermieter vorsätzlich eine falsche Betriebskostenabrechnung mit wahrheitswidrigen Angaben verteidigt 290
- Bundesgerichtshof 27.10.2021 XII ZR 84/20 Zu den Voraussetzungen, unter denen die Bestimmung des § 566 Abs. 1 BGB bei fehlender Identität zwischen Vermieter und Veräußerer entsprechend anwendbar ist 293

Zur Geltendmachung der Gewerberaummiete durch den Vermieter und des Einwands der Störung der Geschäftsgrundlage durch den Mieter im Urkundenprozess; keine Unmöglichkeit der vom Vermieter geschuldeten Leistung und kein Mangel der Mietsache durch eine pandemiebedingte Schließung eines Einzelhandelsgeschäfts; zum Anspruch des Mieters auf Anpassung der Miete wegen Störung der Geschäftsgrundlage in einem solchen Fall 296

Zur Maßgeblichkeit der Vermögenslage des Mieters, der Alleingeschafter einer GmbH ist, für seinen auf einen Mietmangel gestützten Schadensersatzanspruch auch dann, wenn der Schaden aus einem Auftragsverhältnis resultiert, bei dem „seine“ GmbH Auftraggeberin und der Alleingeschafter Auftragnehmer ist 301



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 **◆** 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; 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 € 139,90 (inkl. MwSt. und 3 Online-Nutzern) + € 8,95 Versandkostenzuschlag (inkl. MwSt.). Auslandsbezug ohne Mehrwertsteuer + € 10,10 Versandkostenzuschlag.

Im Preis inbegriffen sind die jährlichen zwei Einbanddecken.

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

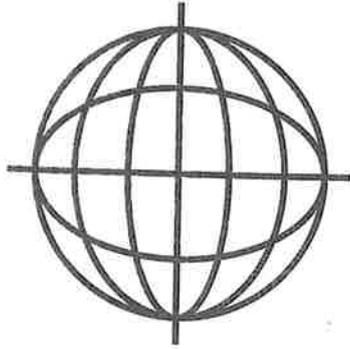
Abbestellungen nur zum Quartalsende bei dreiwöchiger Kündigungsfrist.

©2023 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

WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV



mrintapp.medien-recht.ws/web/
www.medien-recht.com

4/22

D3-Z88
/Beil.
WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

Risikobasierte Regulierung der Online-Plattformen

IP-/IT-RECHT

CJEU Case Law Tracker – Beim EuGH anhängige Vorabentscheidungsersuchen im Immaterialgüter- und Datenschutzrecht (Auswahl)
Lutz Riede/Verena Kirchmair

URHEBERRECHT

Organisation des gerechten Ausgleichs für die Privatkopie
EuGH o8.09.2022, C-263/21, Ametic/EGEDA
(Anm *Michel M. Walter*)

PLATTFORMENREGULIERUNG

Der Digital Services Act als risikobasierte Regulierung
Zu den Auswirkungen des risikobasierten Ansatzes des DSA auf Desinformation und den Grundrechtsschutz
Ranjana Andrea Achleitner

DATA PROTECTION

**Personal Data Breach (Art 33 GDPR):
When Does the Clock Actually Start Ticking?**
Miroslav Jakúbek

LITERATUR

Ingerl/Rohnke/Nordemann, Markengesetz, 4. Aufl., 2023
Rezensent: *Joachim Gruber*

Wandtke/Bullinger, Praxiskommentar zum Urheberrecht, 6. Aufl., 2022. Rezensent: *Stefan Haupt*



MR-Int 4/2022

Inhalt / Table of Contents

IP-/IT-RECHT	<i>Lutz Riede/Verena Kirchmair</i> CJEU Case Law Tracker – IP-/IT-Recht Beim EuGH anhängige Vorabentscheidungsersuchen im Immaterialgüter- und Datenschutzrecht (Auswahl)	99
URHEBERRECHT	Organisation des gerechten Ausgleichs für die Privatkopie EuGH 08.09.2022, C-263/21, Ametic/EGEDA (Anm. <i>Michel M. Walter</i>)	106
PLATTFORMENREGULIERUNG	<i>Ranjana Andrea Achleitner</i> Der Digital Services Act als risikobasierte Regulierung Zu den Auswirkungen des risikobasierten Ansatzes des DSA auf Desinformation und den Grundrechtsschutz	114
DATA PROTECTION	<i>Miroslav Jakúbek</i> Personal Data Breach (Art 33 GDPR): When Does the Clock Actually Start Ticking?	122
LITERATUR	Ingerl/Rohnke/Nordemann, Markengesetz, 4. Aufl., 2023 Rezensent: <i>Joachim Gruber</i>	126
	Wandtke/Bullinger, Praxiskommentar zum Urheberrecht, 6. Aufl., 2022. Rezensent: <i>Stefan Haupt</i>	127
	Impressum	3. Umschlagseite



Urheberrecht in der Schule

von RA Prof. Dr. Stefan Haupt

4. Auflage (2023)

Was Lehrer, Eltern, Schüler, Medienzentren und Schulbehörden vom Urheberrecht wissen sollten.

Die urheberrechtlichen Themen im Schulalltag werden in der vorliegenden 4. Auflage an Hand von Beispielen sowie mit Fragen und Antworten praxisgerecht und verständlich behandelt.

Die Neuauflage berücksichtigt die Änderungen der UrhGNov. 2021

Bd. 2 der Berliner Bibliothek zum Urheberrecht, hgg. von Stefan Haupt, ca. 300 Seiten. EUR 32,- (incl. MWSt.)

ISBN: 978-3-945939-24-6

MUR MUR-Verlag - www.mur-verlag.de

medien_{DR}recht

Zeitschrift für Medien- und Kommunikationsrecht

D3-Z88

+ Beil.

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

7-8/22

MEDIENRECHT VfGH: Medien dürfen nicht prinzipiell von den Datenschutzbestimmungen ausgenommen sein

Potenzmittel V: Preisgabe des höchstpersönlichen Lebensbereichs

Korruptionsvorwurf gegenüber einem Politiker

Kosten im Privatanklageverfahren – Hass-im-Netz-Delikte

PRESSEVERTRIEB **Stumme Verkäufer:** Schutzbereich der Pressefreiheit – Kleinverkauf von Zeitungen – Selbstbedienungstaschen

AUSKUNFTSRECHT **Sanktionsliste:** Einsicht der Medien in das Personenverzeichnis des Grundbuchs

URHEBERRECHT **Mittelfinger II:** Zitatright, Parodie und Meinungsäußerungsfreiheit

Ocilion IPTV/Seven One: Internetfernsehen – Online-Videorecorder – zeitversetzter Abruf von TV-Sendungen

MARKENRECHT **Haftung der Werbetreibenden für „dynamische Suchanzeigen“ von Google**
Michael Borsky

Airbutler: „dynamische Suchanzeigen“ – markenrechtliche Unternehmerhaftung

WETTBEWERBSRECHT **Kurzzeitvermietung:** Online-Plattform für Wohnungsvermietung – Ad-hoc-Wettbewerbsverhältnis zu einer Gemeinde als Wohnungseigentümerin

TELEKOMMUNIKATIONSRECHT **WhatsApp, Facebook Messenger & Co im TKG 2021**
– Zur Regulierung nummernunabhängiger interpersoneller Kommunikationsdienste
Belma Abazagic

Medien und Recht

40. Jahrgang

1983-2022

medienNDrecht

Zeitschrift für Medien- und Kommunikationsrecht
40. Jahrgang (2022) Dezember Heft 7-8

MEDIENRECHT	307	VfGH: Medien dürfen nicht prinzipiell von den Datenschutzbestimmungen ausgenommen sein (Heinz Wittmann)	307
		Preisgabe des höchstpersönlichen Lebensbereichs OGH 18.10.2022, 15 Os 41/22a, 15 Os 43/22w, 15 Os 89/22k, 15 Os 90/22g – Potenzmittel V (Anm Stefan Lausegger/Harald Günther)	308
		Korruptionsvorwurf gegenüber einem Politiker OLG Wien 15.12.2022, 18 Bs 61/22k (Anm Peter Zöchbauer)	311
		Kosten im Privatanklageverfahren – Hass-im-Netz-Delikte OGH 06.12.2022, 14 Os 116/22y	314
PRESSEVERTRIEB	317	Schutzbereich der Pressefreiheit – Kleinverkauf von Zeitungen – Selbstbedienungstaschen VfGH 29.06.2022, E 1042/2021-9 – stumme Verkäufer	317
AUSKUNFTSRECHT	320	Einsicht der Medien in das Personenverzeichnis des Grundbuchs OGH 05.12.2022, 5 Ob 178/22w – Sanktionsliste	320
URHEBERRECHT	325	Zitatright, Parodie und Meinungsäußerungsfreiheit OGH 23.09.2022, 4 Ob 45/22d – Mittelfinger II (Anm Michel Walter)	325
		Internetfernsehen – Online-Videorecorder – zeitversetzter Abruf von TV-Sendungen EuGH, Schlussanträge in der Rs C-426/21, Ocilion IPTV Technologies gegen Seven.One/Puls 4 TV, Vorabent- scheidungsersuchen des OGH (Anm Paul Fischer)	327
MARKENRECHT	333	Michael Borsky Haftung der Werbetreibenden für „dynamische Suchanzeigen“ von Google – Anmerkung zu OGH 4 Ob 134/22t	333
		Markenrechtliche Unternehmerhaftung – „dynamische Suchanzeigen“ OGH 22.11.2022, 4 Ob 134/22t – Airbutler	334
WETTBEWERBSRECHT	338	Online-Plattform für Unterkunftsvermietung – Ad-hoc- Wettbewerbsverhältnis zu einer Gemeinde als Wohnungseigentümerin OGH 22.11.2022, 4 Ob 33/22i – Kurzzeitvermietung (Anm Anna Katharina Tipotsch)	338
TELEKOMMUNIKATIONSRECHT	343	Belma Abazagic WhatsApp, Facebook Messenger & Co im TKG 2021 Zur Regulierung nummernunabhängiger interpersoneller Kommunikationsdienste	343

Impressum

3. Umschlagseite

WU
D3-Z321

Neue Zeitschrift für Wirtschafts-, Steuer- und Unternehmensstrafrecht

Herausgegeben von
 Prof. Dr. Katharina Beckemper
 Prof. Dr. Jens Bülte
 Prof. Dr. Dr. h. c. Gerhard Dannecker
 Dr. Gina Greeve
 Anke Hadamitzky
 Prof. Dr. Markus Jäger
 Thomas C. Knierim
 Dr. Astrid Lilie
 Prof. Dr. Andreas Mosbacher
 Prof. Dr. Tido Park
 Prof. Dr. Andreas Ransiek, LL.M.
 Prof. Dr. Thomas Rönnau
 Stefan Rolletschke
 Kai Sackreuther
 Prof. Dr. Christian Schröder
 Prof. Dr. Jürgen Taschke

Aus dem Inhalt

B. Klose
 Aktuelle Entwicklungen im materiellen Wirtschafts-
 strafrecht und Wirtschaftsstraßprozessrecht 41

D. Nadeborn/T. Friedrich
 Sag mir, wie weit willst du geh'n? –
 Umfang der Mitwirkungspflichten des Dritten
 nach § 95 Abs. 1 StPO 48

A. Brückel/S. Cramer
 Das zahnärztliche Praxislabor – ein Strafbarkeitsrisiko
 gemäß §§ 299 ff. StGB? 54

J. Ristau
 Selbstanzeige und Sperrgrund der Einleitung des
 Straf- oder Bußgeldverfahrens bei Bekanntgabe an
 den Vertreter 58

BGH
 Unmittelbarkeit des Bemakelungszusammenhang
 bei Surrogaten
 (m. Anm. *Raschke*) 61

BayObLG
 Unkenntnis der Finanzbehörde
 (m. Anm. *Duda*) 77



2/2023

7. Februar 2023
 12. Jahrgang S. 41–80



NZWiSt-Inhaltsverzeichnis 2/2023

Editorial	<i>Prof. Dr. Andreas Ransiek, LL.M. (Berkeley)</i> Villa und Pförtnerhaus	III
Aufsätze	<i>Privatdozent Dr. Dr. Bernhard Klose</i> Aktuelle Entwicklungen im materiellen Wirtschaftsstrafrecht und Wirtschaftsstrafprozessrecht	41
	<i>Diana Nadeborn/Dr. Theresa Friedrich</i> Sag mir, wie weit willst du geh'n? – Umfang der Mitwirkungspflichten des Dritten nach § 95 Abs. 1 StPO	48
	<i>Dr. Alexander Dominik Brückel/Dr. Steffen Cramer</i> Das zahnärztliche Praxislabor – ein Strafbarkeitsrisiko gemäß §§ 299 ff. StGB?	54
	<i>Jan Ristau</i> Selbstanzeige und Sperrgrund der Einleitung des Straf- oder Bußgeldverfahrens bei Bekanntgabe an den Vertreter	58
Rechtsprechung	Wirtschaftsstrafrecht	
	Unmittelbarkeit des Bemakelungszusammenhang bei Surrogaten BGH, Beschluss vom 25. April 2022 – 5 StR 100/22 (m. Anm. <i>Raschke</i>)	61
	Btm-Handel; Erlösverwendung; Wissenszurechnung zu juristischer Person als Einziehungsbeteiligte BGH, Beschluss vom 22. September 2022 – 3 StR 175/22 (m. Anm. <i>Bittmann</i>)	65
	Keine Einziehung von Kundengeldern bei Verstoß gegen das ZAG OLG Düsseldorf, Beschluss vom 24. Oktober 2022 – 1 Ws 131/22 (m. Anm. <i>van Cleve</i>)	69
	Steuerstrafrecht/Steuerrecht	
	Gewerbsmäßige Steuerhhelei des Zwischenhehlers BGH, Beschluss vom 22. September 2022 – 1 StR 233/22 (m. Anm. <i>Gehm</i>)	74
	Unkenntnis der Finanzbehörde BayObLG, Beschluss vom 11. Oktober 2021 – 202 StRR 117/21 (m. Anm. <i>Duda</i>)	77
Impressum		IV
NZWiSt-Aktuell	Literaturspiegel Steuerstrafrecht 2023 Stand 26.01.2023	VI
	Handbuch Liechtensteinisches Strafprozessrecht inklusive Rechtshilfverfahren	VII

NJW



D3-Z171

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

Neue Juristische Woche

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

Aus dem Inhalt

- H. Altmeyen*
Abhängige Beschäftigung von Minderheitsgesellschafter-
Geschäftsführern der Anwaltsgesellschaften? 393
- A. Roßnagel*
Videokonferenzen als Telekommunikationsdienste? 400
- A. Steinbach/S. Grund*
Der EU-Corona-Aufbaufonds – nächste Etappe
in die Fiskal- und Transferunion? 405
- L. Kroiß*
Die Entwicklung des Gerichtskostenrechts 410
- R. Richter*
Die Entwicklung im Recht der Pflegeversicherung 415
- M. P. Lerch/C. Valdinì*
Herausforderungen an den Zivilprozess bei Massen-
verfahren 420
- BGH*
Kostenschaden des Mandanten trotz Deckungszusage 449
- BGH*
Auskunftsanspruch des Pflichtteilsberechtigten nach
Ausschlagung seines Erbteils (Anm. C. Keim) 452
- OLG Naumburg*
Haftung des Fahrlehrers bei ungeeignetem Ausbildungs-
motorrad (Anm. C. Förster) 457
- BGH*
Qualifizierte Geldwäsche und Einziehung (Anm. M. Lenk) 460

Mit Beilage:
NJW-Spezial Heft 3/2023


C.H. BECK

Aus NJW-aktuell

Interview

Das Cum-Ex-
Gericht

Standpunkt

Entkriminalisierung
des „Containerns“?

Justiz

Roland Rechts-
report 2023

7/2023

9. Februar 2023

76. Jahrgang S. 393–472

www.njw.de



0150202307

INHALT

Aufsätze

Holger Altmeppen

Minderheitsgesellschafter-Geschäftsführer von Anwaltsgesellschaften abhängig beschäftigt? 393

Das BSG hat Mitte vergangenen Jahres die Minderheitsgesellschafter-Geschäftsführer einer Anwalts-GmbH für abhängig beschäftigt erklärt. In dem Beitrag wird dargelegt, dass die Entscheidung unhaltbar ist, weil die „Sozien“ einer Anwalts-GmbH nie abhängig Beschäftigte ihrer eigenen Gesellschaft sind.

Alexander Roßnagel

Videokonferenzen als Telekommunikationsdienste? 400

Videokonferenzen werden seit der Corona-Pandemie breit genutzt. Durch Änderungen im TKG und TTDSG herrscht Unsicherheit, wie das Angebot und die Nutzung rechtlich einzuordnen sind. Der Beitrag differenziert für die Zuordnungsfragen nach Rechtsadressaten.

Zur Rechtsprechung

Armin Steinbach / Sebastian Grund

Der EU-Corona-Aufbaufonds – nächste Etappe in die Fiskal- und Transferunion? 405
(BVerfG NJW 2023, 425)

Bericht

Ludwig Kroiß

Die Entwicklung des Gerichtskostenrechts 410

Ronald Richter

Die Entwicklung der sozialen und privaten Pflegeversicherung 2021/22 415

Forum

Marcus P. Lerch / Christina Valdini

Herausforderungen an den Zivilprozess bei Massenverfahren 420

NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Rubrikenmarkt	27
Verträge während Krieg und Krise		Das Cum-Ex-Gericht		web.report	28
G. Manz		S. Weismann		Stellenmarkt	29
Agenda	6	Standpunkt	15	Beck'sche Zeitschriften	42
Meldungen/Kolumne	7	Entkriminalisierung des		Buchhinweise	44
Gesetzgebung	8	„Containerns“? B. Valerius		Personalien	46
Rechtsprechung in Kürze	8	Aus der Justiz	17	Heftvorschau/Impressum	48
Entscheidung der Woche	9	Weckruf für die Politik			
		S. Rebehn			
		Recht digital	19		
		Pilotierungsklauseln für			
		„smartes Klagetool“ R. Köbler			

INHALT

Rechtsprechung

Verfassungsgerichte

BVerfG 06.12.22 – 2 BvR 547/21, 2 BvR 798/21
**Eigenmittelbeschluss-Ratifizierungsgesetz –
Corona-Aufbaufonds** 425

Zivilgerichte

BGH 29.09.22 – IX ZR 204/21
**Kostenschaden des Mandanten trotz Deckungs-
zusage des Versicherers** 449

BGH 31.08.22 – IV ZR 223/21
Kein befristetes rückwirkendes Anerkenntnis (Ls.) 451

BGH 12.10.22 – XII ZB 273/22
**Kontrollbetreuer zur Prüfung einer Pflicht-
verletzung des bevollmächtigten Ehegatten** 451

BGH 07.09.22 – XII ZB 211/22
Antrag auf Bestellung eines zweiten Betreuers (Ls.) 452

BGH 30.11.22 – IV ZR 60/22
**Auskunftsanspruch des Pflichtteilsberechtigten
nach Ausschlagung seines Erbteils (Anm. C. Keim)** 452

BGH 17.11.22 – IX ZB 17/22
**Unmöglichkeit elektronischer Übermittlung –
Zeitpunkt der Glaubhaftmachung** 456

OLG Naumburg 07.10.22 – 8 U 61/22
**Haftung des Fahrlehrers bei ungeeignetem
Ausbildungsmotorrad (Anm. C. Förster)** 457

Strafgerichte

BGH 08.08.22 – 5 StR 372/21
**Qualifizierte Geldwäsche und Einziehung –
Verpflichteter nach GwG (Anm. M. Lenk)** 460

Verwaltungsgerichte

VGH Mannheim 25.10.22 – 13 S 1641/22
**Entziehung der Fahrerlaubnis wegen Missbrauchs
von Medizinal-Cannabis** 465

Arbeitsgerichte

BAG 08.11.22 – 6 AZR 133/20
**Keine einvernehmliche Beseitigung über-
einstimmender Erledigungserklärungen** 467

Finanzgerichte

BFH 19.10.22 – X R 14/21
**Versuch einer Übergabe des Schriftstücks
während der Covid-19-Pandemie** 470

BFH 18.08.22 – V R 49/19
**Allgemeiner Zweckbetrieb einer Beschäftigungs-
gesellschaft (Ls.)** 472

Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 3/2023

Miet- und Immobilienrecht
Preiswidrige Ausgangsmiete und einvernehmliche Erhöhung

Familienrecht
Ordnungsmittel gegen umgangs-(un)willigen Elternteil

Erbrecht
Lebzeitiges Eigeninteresse bei Nießbrauch für Lebenspartner

Verkehrsrecht
Schadensregulierung für im Auto der Eltern verletztes Kind

Gesellschaftsrecht
Heilung nichtiger Beschlüsse bei Kapitalgesellschaften

Arbeitsrecht
Anforderungen an elektronisch eingereichte Schriftsätze

Insolvenzrecht
Spenden in der Insolvenz

Strafrecht
Verhandeln allein zur Fristwahrung

Verfahrens- und Kostenrecht
Zu erstattende Kosten der Säumnis

Alle Rubriken
Rechtsprechungsübersichten

NJW Sp

WU
D3-Z171 (Beil. 1)

Die wichtigsten Informationen zu zentralen Rechtsgebieten

Ständige Autoren

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

Aus dem Inhalt

Miet- und Immobilienrecht	
Preiswidrige Ausgangsmiete und einvernehmliche Mieterhöhung	65
Kosten der Mülltrennungskontrolle sind umlagefähig!	65
Familienrecht	
C. Braun, Umgangs-(un)williger Elternteil – Verhängung von Ordnungsmitteln	68
Antrag auf Abfindung eines Anrechts in der Beschwerdeinstanz	69
Erbrecht	
Lebzeitiges Eigeninteresse bei Nießbrauch für Lebenspartner	71
Keine Pflichtteilsauskunft bei Vermächtnis in Höhe des Pflichtteils	72
Verkehrsrecht	
F. Liborius, Schadensregulierung für das im Auto der Eltern verletzte Kind	73
Anwendbarkeit der Vorfahrtsregel „rechts vor links“ auf Parkplätzen	74
Baurecht	
Fortführung eines Beweisverfahrens – Beschluss nicht anfechtbar?	76
Pflichtverletzung in Leistungsphase 9 und Baumängel – Gesamtschuld?	76
Gesellschaftsrecht	
D. Leuring/D. Rubner, Heilung nichtiger Beschlüsse bei Kapitalgesellschaften	79
Verlustausgleichsanspruch – Keine Existenzgefährdung der Tochter-AG	80
Arbeitsrecht	
Anforderungen an elektronisch eingereichte Schriftsätze	82
Umsetzung mitbestimmungsrechtlicher Normen der UmwandlungsRL	84
Insolvenzrecht	
M. Ahrens, Spenden in der Insolvenz	85
Wirksamkeit insolvenzabhängiger Lösungsklauseln	86
Strafrecht	
Verhandeln allein zur Fristwahrung	88
Reform des strafrechtlichen Sanktionenrechts	90
Verfahrens- und Kostenrecht	
N. Schneider, Zu erstattende Kosten der Säumnis – Häufige Irrtümer	91
Maßgebliches Gebührenrecht für den Pflichtverteidiger	92
Anwalt und Kanzlei	
Pflicht zur Nutzung des beA für anwaltlichen Insolvenzverwalter	94
Haftung von Scheinsoziern	95


C.H. BECK

3/2023

9. Februar 2023



L 150202303

Inhalt

Miet- und Immobilienrecht

Von Michael Drasdo

Preiswidrige Ausgangsmiete und einvernehmliche Mieterhöhung (BGH)	65
Kosten der Mülltrennungskontrolle sind umlagefähig! (BGH)	65
„Ausstattungs mix“ zur Wärmeverbrauchserfassung in Wohnanlage (BGH)	66
Keine Vermehrung von Gebühren im Zwangsversteigerungsverfahren (BGH)	66
GdWE – Auskunfts- und Rechenschaftsansprüche gegen Verwalter (LG Frankfurt a. M.)	67
Gewerbesteuer – Vermietungsrisiko in der Wohnungsgenossenschaft (BFH)	67

Familienrecht

Von Martin Haußleiter und Barbara Schramm

<i>C. Braun</i> , Umgangs-(un)williger Elternteil – Verhängung von Ordnungsmitteln	68
Antrag auf Abfindung eines Anrechts in der Beschwerdeinstanz (BGH)	69
Umgangsregelung bei Verzug des Umgangsberechtigten ins Ausland (OLG Frankfurt a. M.)	70

Erbrecht

Von Wolfgang Roth

Lebzeitiges Eigeninteresse bei Nießbrauch für Lebenspartner (OLG Karlsruhe)	71
Zulässiges In-sich-Geschäft des Miterben als Testamentvollstrecker (OLG Köln)	71
Keine Pflichtteilsauskunft bei Vermächtnis in Höhe des Pflichtteils (OLG München)	72
Keine Verfahrensaufnahme durch Vorlage eröffneten Privattestaments (LG Frankfurt a. M.)	72

Verkehrsrecht

Von Dirk Figgenger und Friederike Quaiser

<i>F. Liborius</i> , Schadensregulierung für das im Auto der Eltern verletzte Kind	73
Anwendbarkeit der Vorfahrtsregel „rechts vor links“ auf Parkplätzen (BGH)	74
Verstoß gegen Verwendungsklausel in Kaskoversicherung (OLG Karlsruhe)	75

Baurecht

Von Rudi Seckel und Marc Steffen

Fortführung eines Beweisverfahrens – Beschluss nicht anfechtbar? (BGH)	76
Pflichtverletzung in Leistungsphase 9 und Baumängel – Gesamtschuld? (BGH)	76
Zweite Fristsetzung nach Abnahme oder Abnahmesurrogat? (OLG Koblenz)	77
Der Einwand der unverhältnismäßig hohen Kosten des Architekten (KG)	77
Mangelhafte Leistung trotz gleichwertig verbauter Produkte? (OLG Celle)	78
Wirksamkeit von im Entwurf enthaltenen Vereinbarungen (BayObLG)	78

Gesellschaftsrecht

Von Dieter Leuring und Daniel Rubner

<i>D. Leuring / D. Rubner</i> , Die Heilung nichtiger Beschlüsse im Recht der Kapitalgesellschaften	79
Verlustausgleichsanspruch – Keine Existenzgefährdung der Tochter-AG (OLG Düsseldorf)	80
Unwirksamkeit zustandsbegründender Satzungsdurchbrechung (LG Hannover)	81

Arbeitsrecht

Von Daniel Benkert und Robert von Steinau-Steinrück

Anforderungen an elektronisch eingereichte Schriftsätze (BAG) 82
 Unzulässige Verfassungsbeschwerde von Land gegen Höhergruppierung (BVerfG) 82
 Unpfändbarkeit von Corona-Prämie als Erschwerniszulage (BAG) 83
 Gleichbehandlung von Leiharbeitnehmern – tarifliche Abweichung (EuGH) 84
 Umsetzung mitbestimmungsrechtlicher Normen der UmwandlungsRL 84

Insolvenzrecht

Von Michael Dahl und Raul Taras

M. Ahrens, Spenden in der Insolvenz 85
 Wirksamkeit insolvenzabhängiger Lösungsklauseln (BGH) 86
 Beschränkter Zustimmungsvorbehalt bei vorläufiger Eigenverwaltung (AG Ludwigshafen) 87

Strafrecht

Von Stephan Beukelmann und Maximilian Heim

Verhandeln allein zur Fristwahrung (BGH) 88
 Begriff der Inlandstat bei teilweisem Auslandssachverhalt (BGH) 88
 Unerheblicher innerer Vorbehalt bei Unrechtsvereinbarung (BGH) 89
 Ermessen bei der Terminierung (OLG Saarbrücken) 90
 Reform des strafrechtlichen Sanktionenrechts 90

Verfahrens- und Kostenrecht

Von Norbert Schneider

N. Schneider, Zu erstattende Kosten der Säumnis – Häufige Irrtümer 91
 Maßgebliches Gebührenrecht für den Pflichtverteidiger (AG Korbach) 92
 Erledigung durch Beibringung eidesstattlicher Versicherungen (VG Köln) 93

Anwalt und Kanzlei

Von Christian Dahns

Pflicht zur Nutzung des beA für anwaltlichen Insolvenzverwalter (BGH) 94
 Unwirksame Unterschrift unter Berufungsbegründungsschriftsatz (BGH) 94
 Haftung von Scheinsozilen (LG Bremen) 95

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 Döge, LL.M. (Gesellschaftsrecht); Rechtsanwalt Michael Dollmann (Koordination und Schlussredaktion); Rechtsanwalt Tobias Freudenberg (Insolvenzrecht); Rechtsanwältin Antje 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 2023: Der Bezugspreis von NJW-Spezial ist im Bezugspreis von NJW enthalten. Jahrestitel- und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

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



D3-Z325

• ZInsO-Aufsätze

Neuausrichtung der Vorsatzanfechtung – Eine Betrachtung aus Bankensicht (S. 121)

von Rechtsanwältin Dr. Katrin Stohrer, Frankfurt/M.

Die Insolvenzanfechtung von Auszahlungen aus Schneeballsystemen (S. 128)

von Vorsitzender Richter am Bayerischen Obersten Landesgericht Dr. Nikolaus Stackmann, München

Die freigegebene Selbständigkeit nach § 35 Abs. 2 InsO: Muss der Insolvenzverwalter sagen, was er haben will? (S. 135)

von Professor Dr. Hugo Grote, Köln/Remagen

• ZInsO-Rechtsprechungsreport

Notwendigkeit der elektronischen Übermittlung durch anwaltlichen Insolvenzverwalter (S. 139)

BGH, Beschl. v. 24.11.2022 – IX ZB 11/22

Abtretung von Ansprüchen aus Schuldurkunde nach Anfechtung durch Insolvenzverwalter: Erlass von Grundurteil bzw. Zurückweisung durch Berufungsgericht (S. 142)

BGH, Urt. v. 18.10.2022 – XI ZR 606/20

Fortdauer einer Vertretungsvollmacht des Schuldners im Insolvenzverfahren (S. 148)

BGH, Beschl. v. 10.10.2022 – IX ZB 41/21

Elektronische Vollstreckungsaufträge und qualifizierte Signatur (S. 160)

AG Düsseldorf, Beschl. v. 23.11.2022 – 660 M 1255/22

EuGH bestätigt Gemeinschaftskonformität der umsatzsteuerlichen Organschaft in Deutschland (S. 162)

EuGH, Urt. v. 1.12.2022 – Rs. C-141/20

m. Anm. de Weerth

Billigkeitserlass für einen vor dem 9.2.2017 realisierten Sanierungsertrag nach Einführung des § 52 Abs. 4a Satz 3 EstG (S. 174)

FG Münster, Urt. v. 14.9.2022 – 13 K 1306/20 AO

m. Anm Lauer

Vergütung einer juristischen Person als Mitglied eines Gläubigerausschusses (S. 178)

LG Düsseldorf, Beschl. v. 4.8.2022 – 25 T 396/21

RA Dr. Christian Blumhans
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
RiBGH Dr. Dorrit Selbmann
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 4/2023

ZinsO-Aufsätze

Neuausrichtung der Vorsatzanfechtung – Eine Betrachtung aus Bankensicht	121
von Rechtsanwältin Dr. Katrin Stohrer, Frankfurt/M.	
Die Insolvenzanfechtung von Auszahlungen aus Schneeballsystemen	128
von Vorsitzender Richter am Bayerischen Obersten Landesgericht Dr. Nikolaus Stackmann, München	
Die freigegebene Selbständigkeit nach § 35 Abs. 2 InsO: Muss der Insolvenzverwalter sagen, was er haben will?	135
von Professor Dr. Hugo Grote, Köln/Remagen	

ZinsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts	137
---	-----

ZinsO-Rechtsprechungsreport

• Insolvenz- und Sanierungsrecht

Zugang elektronischer Dokumente bei Gericht; anwaltliche Sorgfaltspflichten	138
BGH, Beschl. v. 30.11.2022 – IV ZB 17/22	
Notwendigkeit der elektronischen Übermittlung durch anwaltlichen Insolvenzverwalter	139
BGH, Beschl. v. 24.11.2022 – IX ZB 11/22	
Abtretung von Ansprüchen aus Schuldurkunde nach Anfechtung durch Insolvenzverwalter: Erlass von Grundurteil bzw. Zurückweisung durch Berufungsgericht	142
BGH, Urte. v. 18.10.2022 – XI ZR 606/20	
Vergütungsentnahmerecht des gemeinsamen Vertreters	147
BGH, Urte. v. 13.10.2022 – IX ZR 105/21	
Fortdauer einer Vertretungsvollmacht des Schuldners im Insolvenzverfahren	148
BGH, Beschl. v. 10.10.2022 – IX ZB 41/21	
Akteneinsicht in Insolvenzakten	149
BayObLG, Beschl. v. 21.12.2022 – 102 VA 174/21	
Voraussetzungen der Geltendmachung eines Gesamtschadens durch den Insolvenzverwalter aus vorsätzlich sittenwidriger Schädigung durch die Gesellschafter einer GmbH	154
OLG Düsseldorf, Beschl. v. 14.11.2022 – I-12 W 17/22	
Vereinnahmung des Entgelts durch Apotheker bei Einzug durch insolventes Inkassounternehmen	157
FG Baden-Württemberg, Urte. v. 31.3.2022 – 1 K 2073/21 (Revision beim BFH unter Az. XI R 15/22)	
Elektronische Vollstreckungsaufträge und qualifizierte Signatur	160
AG Düsseldorf, Beschl. v. 23.11.2022 – 660 M 1255/22	
• Insolvenzsteuerrecht	
EuGH bestätigt Gemeinschaftskonformität der umsatzsteuerlichen Organschaft in Deutschland	162
EuGH, Urte. v. 1.12.2022 – Rs. C-141/20 m. Anm. de Weerth	
Wahlrecht zwischen Sofort- und Zuflussbesteuerung bei Veräußerung von Wirtschaftsgütern im Rahmen von Betriebsaufgabe	170
BFH, Urte. v. 29.6.2022 – X R 6/20	

Billigkeitserlass für einen vor dem 9.2.2017 realisierten Sanierungsertrag nach Einführung des § 52 Abs. 4a Satz 3 EStG	174
FG Münster, Urt. v. 14.9.2022 – 13 K 1306/20 AO m. Anm Lauer	
• Kosten- und Vergütungsrecht	
Vergütung einer juristischen Person als Mitglied eines Gläubigerausschusses	178
LG Düsseldorf, Beschl. v. 4.8.2022 – 25 T 396/21	

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 Gehlein • 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 • RIBGH Dr. Dorrit Selbmann • 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, einschli. 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

Anzeigendisposition: Karin Odening

Telefon: (0 22 33) 37 60-77 60

E-Mail: anzeigen@wolterskluwer.com

Schriftleiter ZInsO: Rechtsanwalt Prof. Dr. iur. Hans Haarmeyer

E-Mail: hans.haarmeyer@t-online.de

Manuskripte und Urteileinreichungen erbeten an den Schriftleiter

Schriftleiter ZInsO FOKUS Sanierung: Rechtsanwalt,

Steuerberater, Wirtschaftsprüfer Andreas Ziegenhagen

E-Mail: ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com

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

Einsendung von Entscheidungen

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

Bezugspreis zzgl. Versandkosten

Jahresabonnement: € 799,00

Preis für das Einzelheft: € 32,00

Kündigungsfrist:

6 Wochen zum Ende des Bezugsjahres

Druckerei: rewi Druckhaus, Reiner Winters GmbH, Wissen

ISSN 2568-6380

AUS DEM INHALT:

AUFSATZ

Prof. Dr. Johann Braun
Die Bearbeitung von Zivilrechtsfällen

STUDIUM

Wiss. Mitarbeiter Dr. Tim Holzki
Abwehrmöglichkeiten gegen die unerwünschte
Drohnennutzung durch Private

Prof. Dr. Thomas Rönna
Grundwissen – Strafrecht: Klimaaktivismus und ziviler
Ungehorsam

Jun.-Prof. Dr. Fabian Michl, LL. M.
Die Sicherstellung im Polizeirecht

REFERENDARIAT

Richter Dr. Sascha Scheikholeslami-Sabzewari
Die Klagerücknahme – examensrelevante Fallgestaltungen

Richter am BGH Prof. Dr. Andreas Mosbacher
Aktuelles Strafprozessrecht

FALLBEARBEITUNG

Prof. Dr. Sina Fontana, MLE., und
Wiss. Mitarbeiter Jakob Eh
Fortgeschrittenenklausur – Öffentliches Recht: Baurecht
– Konzentrationsflächen für Windenergieanlagen

Stellvertretender Direktor des AG Stephan Engelhorn
(Original-)Aktenvortrag – Zivilrecht: Familienrecht



Juristische Schulung

Zeitschrift für Studium und Referendariat

Herausgeber

Präsident des LG a. D. Prof. Dr. Michael Huber
Prof. Dr. Stephan Lorenz, Mitglied des BayVerfGH
Prof. Dr. Thomas Rönna

Präsident des BVerfG a. D. Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Andreas Voßkuhle

Schriftleitung

Rechtsanwalt Dr. David Herbold
Rechtsanwältin Dr. Urte Hüschen

JuS

63. Jahrgang
Februar 2023 · Heft 2

www.JuS.de

Beirat

Prof. Dr. Tristan Barczak, LL. M. – Akad. Rat Dr. Christian Brand – Jun.-Prof. Dr. Gabriele Buchholtz – Akad. Oberrat Dr. Christian Deckenbrock – Prof. Dr. Mohamad El-Ghazi – Prof. Dr. Moritz Hennemann, M. Jur. – Akad. Rat Dr. Till Patrik Holterhus, MLE, LL. M. – Akad. Rätin Dr. Anna Kirchhefer-Lauber, LL. M. – Jun.-Prof. Dr. Anika Klafki – Akad. Mitarbeiter Dr. Maximilian Lenk – Jun.-Prof. Dr. Tobias Lutzi, LL. M., M. Jur. – Notar-assessor Privatdozent Dr. Patrick Meier – Jun.-Prof. Dr. Fabian Michl, LL. M. – Prof. Dr. Anne-Christin Mittwoch – Akad. Rat Dr. David Paulus – Jun.-Prof. Dr. Timo Rademacher, M. Jur. – Akad. Rat Dr. Jakob Schemmel, LL. M. – Jun.-Prof. Dr. Charlotte Schmitt-Leonardy – Akad. Rätin Dr. Bettina Stepanek, LL. M. – Privatdozent Dr. Alexander Stöhr – Prof. Dr. Meik Thöne, M. Jur.

Aufsatz	<i>Prof. Dr. Johann Braun</i> Die Bearbeitung von Zivilrechtsfällen	97
Studium	<i>Rechtsreferendar Matteo Bruno Fontana</i> Der Gefahrübergang bei kontaktloser Paketzustellung im Verbrauchsgüterkauf	103
	<i>Wiss. Mitarbeiter Dr. Tim Holzki</i> Abwehrmöglichkeiten gegen die unerwünschte Drohnennutzung durch Private – Eine Anspruchsübersicht	108
	<i>Prof. Dr. Thomas Rönna</i> Grundwissen – Strafrecht: Klimaaktivismus und ziviler Ungehorsam	112
	<i>Wiss. Mitarbeiter Rico Neidinger</i> Die Arbeit mit Entscheidungen des BVerfG – Eine Einführung	115
	<i>Jun.-Prof. Dr. Fabian Michl, LL. M. (Edin.)</i> Die Sicherstellung im Polizeirecht	119
Referendariat	<i>Richter Dr. Sascha Scheikholeslami-Sabzewari</i> Die Klagerücknahme – examensrelevante Fallgestaltungen	126
	<i>Richter am BGH Prof. Dr. Andreas Mosbacher</i> Aktuelles Strafprozessrecht	131
Fallbearbeitung	<i>Wiss. Mitarbeiterin Dr. Karina Grisse, LL. M. (Edinburgh)</i> Anfängerklausur – Zivilrecht: Kauf von Waren mit digitalen Elementen	137
	<i>Prof. Dr. Sina Fontana, MLE., und Wiss. Mitarbeiter Jakob Eh</i> Fortgeschrittenenklausur – Öffentliches Recht: Baurecht – Konzentrationsflächen für Windenergieanlagen	142
	<i>Prof. Dr. Nils Lange-Bertalot</i> (Original-)Referendarexamensklausur – Strafrecht: Nymphenbad	147
	<i>Wiss. Mitarbeiter Leonhard Graf, Wiss. Mitarbeiterin Sophia Nispel und Wiss. Mitarbeiter Stefan Vasović</i> Referendarexamensklausur – Öffentliches Recht: Verfassungs- und Verwaltungsrecht – „Spießrutenlauf“ vor der Schwangerschaftsberatungsstelle	157
	<i>Stellvertretender Direktor des AG Stephan Engelhorn</i> (Original-)Aktenvortrag – Zivilrecht: Familiensache Doll	163

Bewertungsbögen
zu allen Klausuren
dieser Ausgabe auf
www.JuS.de.

Ständige Mitarbeiter der Rechtsprechungsübersicht

Zivilrecht

Prof. Dr. Stefan Arnold, LL. M., Münster
 Prof. Dr. Burkhard Boemke, Leipzig
 Prof. Dr. Volker Emmerich, Bayreuth
 Prof. Dr. Gerald Mäscher, Münster
 Prof. Dr. Sebastian Omlor, LL. M., LL. M. Eur., Marburg
 Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt, Hamburg
 Prof. Dr. Marina Wellenhofer, Frankfurt a. M.
 Prof. Dr. Markus Würdinger, Passau

Strafrecht

Prof. Dr. Jörg Eisele, Tübingen
 Prof. Dr. Bernd Hecker, Tübingen
 Prof. Dr. Matthias Jahn, Frankfurt a. M.

Öffentliches Recht

Prof. Dr. Friedhelm Hufen, Mainz
 Prof. Dr. Anna-Bettina Kaiser, LL. M., Berlin
 Prof. Dr. Jan Henrik Klement, Freiburg
 Prof. Dr. Mehrdad Payandeh, LL. M., Hamburg
 Prof. Dr. Matthias Ruffert, Berlin
 Prof. Dr. Rudolf Streinz, München
 Prof. Dr. Christian Waldhoff, Berlin
 Prof. Dr. Thomas Wischmeyer, Bielefeld



Rechtsprechungsübersicht

Zivilrecht	<i>Prof. Dr. Markus Würdinger</i>	Übertragung eines vermieteten Grundstücks an Minderjährige BGH, Beschl. v. 28.4.2022 – V ZB 4/21, NJW-RR 2022, 1027	172
	<i>Prof. Dr. Volker Emmerich</i>	Mietpreisbremse und Mieterhöhungen BGH, Urt. v. 28.9.2022 – VIII ZR 300/21, NJW-RR 2022, 1666	174
	<i>Prof. Dr. Gerald Mäscher</i>	Kein Unterlassungsanspruch bei Verstoß gegen Lkw-Durchfahrtsverbot BGH, Urt. v. 14.6.2022 – VI ZR 110/21, NJW 2022, 3156	176
	<i>Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt</i>	Reallast zur Errichtung einer Schallschutzwand BGH, Beschl. v. 24.3.2022 – V ZB 60/21, NJW 2022, 3288	178
Strafrecht	<i>Prof. Dr. Bernd Hecker</i>	Auslegungsmethodik am Beispiel des § 108 e StGB („Maskendeals“) BGH, Beschl. v. 5.7.2022 – StB 7/22, StB 8/22, StB 9/22, NJW 2022, 2856	179
	<i>Prof. Dr. Jörg Eisele</i>	Aussetzung mit Todesfolge BGH, Urt. v. 21.9.2022 – 6 StR 47/22, NJW 2022, 3656	182
Öffentliches Recht	<i>Prof. Dr. Rudolf Streinz</i>	Unionsrechtliche Grenzen einer Vorratsdatenspeicherung EuGH, Urt. v. 20.9.2022 – C-793/19, C-794/19, NJW 2022, 3135	184
	<i>Prof. Dr. Mehrdad Payandeh</i>	Postmortales Persönlichkeitsrecht BVerfG, Beschl. v. 24.10.2022 – 1 BvR 19/22, BeckRS 2022, 35754	187
	<i>Prof. Dr. Christian Waldhoff</i>	Teilwiderruf eines Zuwendungsbescheids BVerwG, Urt. v. 25.5.2022 – 8 C 11.21, NVwZ 2022, 1912	189
	<i>Prof. Dr. Friedhelm Hufen</i>	Antragsbefugnis einer Naturschutzvereinigung VGH Kassel, Beschl. v. 22.4.2022 – 4 B 503/22, NVwZ 2022, 1477	191

ESG

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z343

Zeitschrift für nachhaltige Unternehmensführung



Herausgeberinnen
und Herausgeber

Schriftleitung

Dr. Marc Ruttloff

Prof. Dr. Eric Wagner

Prof. Dr. Martin Burgi

Christiane Ecker

Prof. Dr. Cordula

Meckenstock

Prof. Dr. Michael

Nietsch

Anja Olsok

Dr. Carsten Rolle

Prof. Dr. Dominik

Schnichels

Roland Wolf

Editorial

**Die EU-Emissionshandelsreform:
Eine Antwort – nur eben nicht auf alles**

Heller/Heiser

**ESG-Compliance aus Sicht der
Kapitalmarkt-Compliance**

**Steinhauser/
Saalwächter-
Hirsch/Trouvain**

**Das deutsche Hinweisgeberschutzgesetz
– Was lange währt, wird endlich gut?**

Interview

**„ESG has become a key legal topic over
these last years in France.“**

1/2023

2. Jahrgang · Seiten 321 bis 352 · 16. Januar 2023

Verlage C.H.BECK und Vahlen München



S450202301



Inhaltsverzeichnis

■ Editorial

Ruttloff/Wagner	Die EU-Emissionshandelsreform: Eine Antwort – nur eben nicht auf alles	321
-----------------	--	-----

■ Beiträge

Heller/Heiser	ESG-Compliance aus Sicht der Kapitalmarkt-Compliance	323
Steinhauser/ Saalwächter-Hirsch/ Trouvain	Das deutsche Hinweisgeberschutzgesetz – Was lange währt, wird endlich gut?	329

■ Rechtsprechung

Nachhaltige Produkte und Dienstleistungen

BFH	16.11.2022 – X B 46/22	Gewinnerzielungsabsicht beim Betrieb einer Photovoltaikanlage	333
-----	------------------------	---	-----

Grund-, Menschenrechte und Arbeitsschutz

EuGH	27.1.2022 – C-179/20	Kein Schadensersatz für Bürger wegen Luftverschmutzung	335
EGMR	18.10.2022 – 215/19	Racial Profiling – Polizeikontrolle in einem Zug	345

■ Aktuell

Interview: „ESG has become a key legal topic over these last years in France.“ (Didier Martin and Sophie Scemla)	349
Nachrichten	350
Das schreiben die anderen	352

D3-Z 339

Éditorial

ESG : brefs propos sur les perspectives réglementaires comparées entre l'Union européenne et les États-Unis

Alain PIETRANCOSTA

Doctrine

À propos des définitions de l'action de concert

Charles GOYET

Financements structurés – titrisation

Alexandre QUIQUEREZ

Marchés et instruments financiers en droit international privé

Augustin GRIDEL

Embedded compliance and computer code-based risk management tools for asset tokenization

Stéphane BLEMUS

Le recours aux actions à droits de vote multiples par les sociétés entrant en bourse : panorama international et considérations générales

Alain PIETRANCOSTA

Chroniques

Retour sur le pouvoir de représentation du directeur général d'une SAS

Didier PORACCHIA

Financial Services Regulation: decisions of the European authorities and courts

Arut KANNAN, Jean-Baptiste POULLE et Nicolas SPITZ

International Financial and White Collar Crime, Corporate Malfeasance and Compliance

Aymeric BOËLLE

Finance et assurance

Pierre-Grégoire MARLY

Infractions financières (délits financiers, sanctions administratives et disciplinaires, sanctions civiles)

Éric DEZEUZE, Nicolas RONTCHEVSKY

Corporate Governance – transparence financière et comptable

Renaud MORTIER

Fiscalité financière

Siamak MOSTAFAVI, Nicolas ANDRÉ

Éditorial

ESG : brefs propos sur les perspectives réglementaires comparées entre l'Union européenne et les États-Unis3

Alain PIETRANCOSTA

Doctrine

À propos des définitions de l'action de concert8

Modeste proposition pour dissiper une double méprise

Charles GOYET

Financements structurés – titrisation14

Bilan et perspectives plus de trois ans après l'entrée en application du Règlement « Titrisation » : rapport de la Commission et contrôles de l'AMF

Alexandre QUIQUEREZ

Marchés et instruments financiers en droit international privé22

Augustin GRIDEL

Embedded compliance and computer code-based risk management tools for asset tokenization25

Stéphane BLEMUS

Le recours aux actions à droits de vote multiples par les sociétés entrant en bourse : panorama international et considérations générales36

Alain PIETRANCOSTA

Bibliographie

Émilie MARCON106

Chroniques

Retour sur le pouvoir de représentation du directeur général d'une SAS54

Didier PORACCHIA

Financial Services Regulation: decisions of the European authorities and courts

.....63

Arut KANNAN, Jean-Baptiste POULLE et Nicolas SPITZ

International Financial and White Collar Crime, Corporate Malfeasance and Compliance.....81

KYBC: The Paradigm Shift for Online Marketplaces

Aymeric BOËLLE

Finance et assurance85

Intermédiation d'assurance et assurance collective

Pierre-Grégoire MARLY

Infractions financières (délits financiers, sanctions administratives et disciplinaires, sanctions civiles)87

Éric DEZEUZE, Nicolas RONTCHEVSKY

Corporate Governance – transparence financière et comptable91

Renaud MORTIER

Fiscalité financière101

Bénéficiaire effectif : une notion devenue incontournable en présence de paiements transfrontaliers

Siamak MOSTAFAVI, Nicolas ANDRÉ

AW-Praxis

D3-Z58+Beit.

Außenwirtschaftliche Praxis – Zeitschrift für Außenwirtschaft in Recht und Praxis reguvis.de/aw-prax

■ China: Neue US-Beschränkungen im Bereich der Halbleiter und Computer

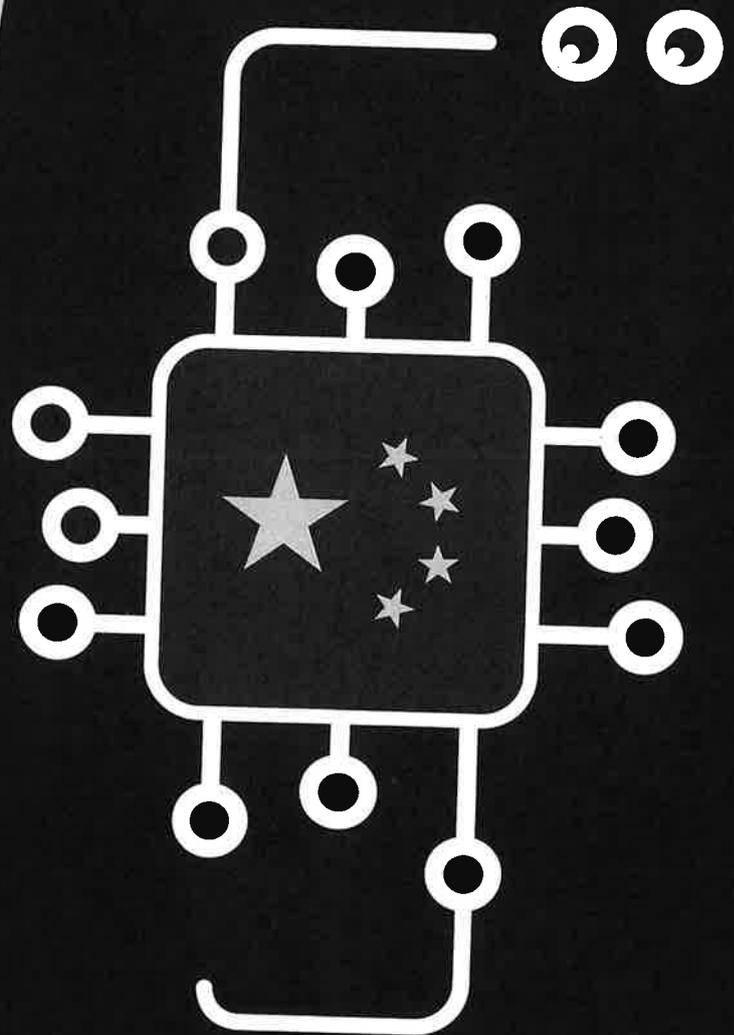
■ Kombinierte Nomenklatur 2023 – eine Übersicht

■ Zur Entwicklung elektronischer Transportdokumente

■ Malaysia trotz den globalen Wirtschaftsschwankungen

■ Software im Visier der Exportkontrolle – eine außenwirtschaftsrechtliche Black Box

■ Erstattungsanträge bei Zollkontingenten



29. Jahrgang · 17. Januar 2023 · Seiten 1–36

1 / 2023

Reguvis

Vertriebspartner
in Österreich:
Kitzler Verlag

Schriftleitung

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

Redaktion Außenhandelsrecht

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

Redaktion Exportkontrollrecht

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

Redaktion Zollrecht

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

Herausgeberbeirat

- Prof. Dr. Dirk Ehlers, Zentrum für Außenwirtschaftsrecht e.V.
Carsten Fischer, Präsidialmitglied der Bundessteuerberaterkammer und Präsident der StBK Niedersachsen
RA Dr. Nils Harnischmacher, Münster, Außenwirtschaftsrunde e.V.
RA Klaus John, Zentralverband Elektrotechnik- und Elektroindustrie e.V. (ZVEI), Frankfurt
Jan Jost, Bundesverband der Deutschen Industrie e.V. (BDI), Berlin
RA Jutta Knell, Bundesverband Spedition und Logistik e.V. (BSL), Bonn
RA Michael Lux, Brüssel
Dr. Klaus-Peter Müller-Eiselt, Vors. Richter am Bundesfinanzhof a.D., München
Murat Özdemir, Leiter Außenwirtschaft und Zoll, Außenhandelsvereinigung des deutschen Einzelhandels e.V. (AVE), Berlin
Miriam Ingrid Palczynska-Zachmann, Deutscher Industrie- und Handelskammertag e.V. (DIHK), Berlin
Georg Pietsch, Abteilungspräsident im Bundesamt für Wirtschaft und Ausfuhrkontrolle (BAFA), Eschborn
Prof. Dr. Burghard Piltz, Rechtsanwalt, Berlin
Prof. Dr. Achim Rogmann LL.M. (Murdoch), Brunswick European Law School an der Ostfalia Hochschule für angewandte Wissenschaften, Wolfenbüttel
Peter Scheben, Bundesverband der Deutschen Sicherheits- und Verteidigungsindustrie e.V.
Dr. Dominik Schnichels, Abteilungsleiter im Bundesministerium für Wirtschaft und Klimaschutz, Berlin
Olaf Simonsen, Vizepräsident a.D., ehemals Bundesamt für Wirtschaft und Ausfuhrkontrolle (BAFA), Eschborn
Prof. Dr. Walter-Michael Summersberger, Universität Linz
Dr. Bettina Vogl-Lang, Bundesministerium für Finanzen, Wien
Klaus Vorpeil, Rechtsanwalt, Mainz/Bad Kreuznach
Oliver Wieck, ICC Germany e.V., Berlin
Prof. Dr. Peter Witte, ehemals Hochschule des Bundes, Münster

Ständige Mitarbeiter

- Stephan Alexander, Richter am Finanzgericht Düsseldorf
Dr. Gabriela Burkert-Basler, Rechtsanwältin & Partnerin,
Burkert – Basler & Partner Rechtsanwälte PartG mbB, München
Dr. Kai Henning Felderhoff, Rechtsanwalt,
AWB Rechtsanwalts-gesellschaft mbH, Münster
Prof. Dr. Dr. h.c. (UA) Lothar Gellert, Hochschule des Bundes,
Münster
Prof. Dr. Reginhard Henke, ehemals Hochschule des Bundes,
Münster
Hans-Joachim Kampf, Dipl.-Finanzwirt, ehemals Hochschule des
Bundes, Münster
Dr. Thomas Möller, Regierungsdirektor, Hauptzollamt
Osnabrück
Willi Vögele, Leitender Regierungsdirektor a.D., Freiburg i. Br.
Dr. Carsten Weerth, Dipl.-Finanzwirt, BSc. (Glasgow), LL.M., MA,
Hauptzollamt Bremen

Inhalt

Dr. Gabriela Burkert-Basler

- **China: Neue US-Beschränkungen im Bereich der Halbleiter und Computer**

Dr. Carsten Weerth

- **Kombinierte Nomenklatur 2023 – eine Übersicht**

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff

- **Zur Entwicklung elektronischer Transportdokumente**

Oliver Schulz

- **Malaysia trotz den globalen Wirtschaftsschwankungen**

Dr. Laura Louca/Dr. Christopher Wolters

- **Software im Visier der Exportkontrolle – eine außenwirtschaftsrechtliche Black Box**

RechtsprechungsReport

Dr. Kai Henning Felderhoff

- **Erstattungsanträge bei Zollkontingenten**

Klaus Vorpeil/Niklas Eiden

- **KG: Haftung des CMR-Frachtführers bei Nichtbefolgung von Weisungen**

Klaus Vorpeil/Isabel Vorpeil

- **OLG: Lieferort und internationale Gerichtszuständigkeit**

Aus- und Weiterbildung

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff

- **Rechtsfragen des internationalen elektronischen Handelsgeschäfts**

Fachliteratur

Nachrichten

GesetzgebungsReport

StellenMarkt

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

Impressum

Beilagenhinweis:

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



AW-Prax Newsticker

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

reguvis.de/aw-prax

- **Russland-Sanktionen**

- **Sanktionsdurchsetzungsgesetz II**

- **Noch einmal: Russland-Sanktionen**

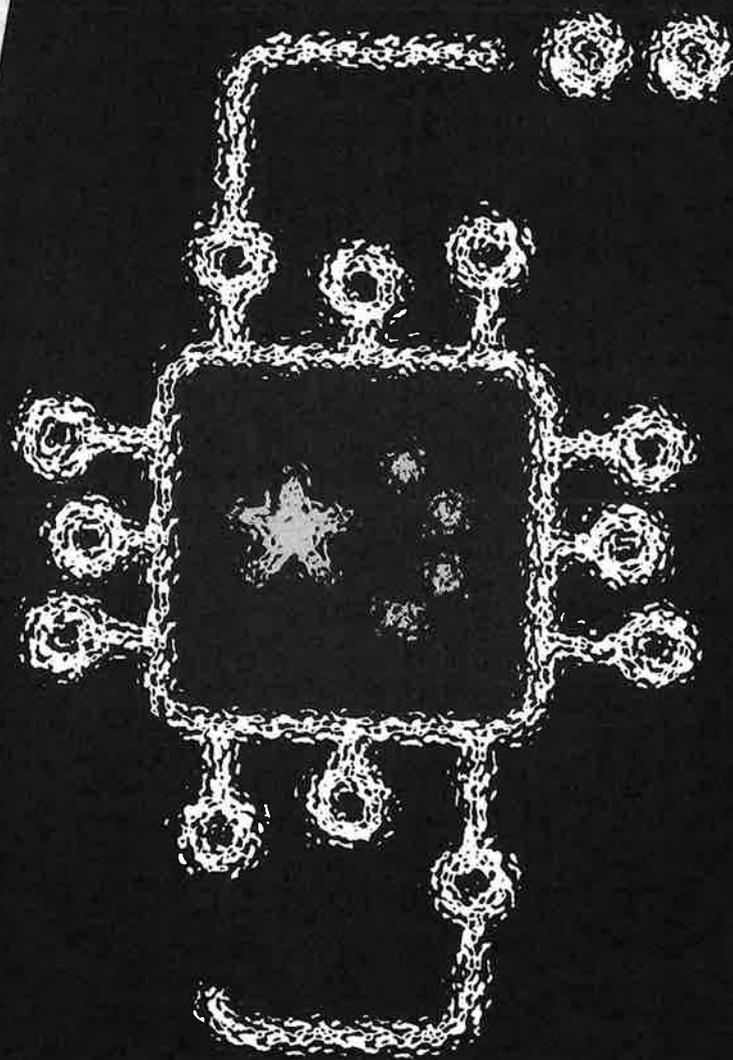
- **5 Jahre Handelsabkommen EU-Kanada (CETA)**

- **Änderung der Ursprungsregeln in der UZK-DVO**

- **Achtes Gesetz zur Änderung von Verbrauchsteuergesetzen**

- **Ukraine: Verstöße gegen Sanktionen sollen EU-weit gleich bestraft werden**

- **Gesetzgebungs-Report**



29. Jahrgang · 17. Januar 2023 · Seiten 1–28

1 / 2023

Reguvis

Vertriebspartner
in Österreich:
Kitzler Verlag

Aktuelle Nachrichten

■ Russland-Sanktionen	3	■ EU: Der digitale Wandel als Chance, um zur Bekämpfung des Mehrwertsteuerbetrugs beizutragen und Unternehmen in der EU zu unterstützen	20
■ Sanktionsdurchsetzungsgesetz II	5	■ Sanktionen gegen Haiti	20
■ Noch einmal: Russland-Sanktionen	5	■ Sanktionen gegen den Iran	21
■ 5 Jahre Handelsabkommen EU-Kanada (CETA)	6	■ Sanktionen gegen die Demokratische Republik Kongo (Zaire)	21
■ Änderung der Ursprungsregeln in der UZK-DVO	6	■ Sanktionen gegen Mali	22
■ Achstes Gesetz zur Änderung von Verbrauchsteuergesetzen	8	■ Restriktionen wegen schwerer Menschenrechtsverletzungen	22
■ Ukraine: Verstöße gegen Sanktionen sollen EU-weit gleich bestraft werden	9	■ CITES: Drei neue Arten in Anhang III gelistet	22
■ Antidumpingzölle auf Erzeugnisse aus elektrolytisch verchromtem Stahl aus China und Brasilien	10	■ EU: Gemeinsame AEO-Anerkennung mit Moldau	23
■ ATLAS-Ausfuhr: Aktuelle Neuerungen	10	■ GZD: Gründung der Direktion XI mit Wirkung vom 1.1.2023	23
■ Dienstvorschrift zu Steuerbefreiungen	11	■ Intrastat 2023	23
■ ATLAS-Einfuhr: Côte d'Ivoire	11		
■ EMCS-Info zur Kennzeichnung „S“ seit 20.11.2022	12		
■ Ausnahmeregelung zu den Einfuhren aus den ESA-Staaten	12		
■ FHA EU-Südkorea: Aktuelle Entwicklungen	12		
■ Überwachungsliste der Kommission zu Nachahmungen und Produktpiraterie	13		
■ Gestellung beim Verbringen in das EU-Zollgebiet	14		
■ Ablösung der Internet-Luftverkehrsteueranmeldung	15		
■ Überprüfung der Schutzmaßnahmen auf Stahlerzeugnisse	15		
■ Steuerentlastungen gemäß dem Energie- und Stromsteuerrecht	16		
■ EU-Ukraine: Annäherung der Rechtsvorschriften	17		
■ EU-Importe aus den ukrainischen Oblasten Donezk, Cherson, Luhansk und Saporischschja	17		
■ WTO-Panelentscheidung gegen indonesische Ausfuhrbeschränkungen für Rohstoffe	18		
■ Geplante Verschärfung der Produkthaftung in der EU	18		

GesetzgebungsReport

■ Europäische Union	25
■ Deutschland	27
■ Österreich	27
■ Schweiz	27

Titelthema der AW-Prax 1/2023:

China: Neue US-Beschränkungen im Bereich der Halbleiter und Computer



SERVICE-GUIDE

www.aw-portal.de

■ Zoll

Zollprüfung – endlich mehr Waffengleichheit? | Single Window in der EU: Ein Feigenblatt oder mehr? | Zoll als Teil der Tax Compliance | Das aktuelle Zollwertrecht | Der Zwischenbericht der Kommission zur Evaluierung des UZK |

■ Exportkontrolle

Neue Russland-Sanktionen: Eine Prüf-Systematik | Das Rüstungsexportkontrollgesetz | China plant neue Dual-Use-Regulierung | Aktuelle Entwicklungen/Russland |

■ Außenhandel

Blockchain: Einsatzmöglichkeiten in Zoll- und Exportkontrollumfeld | Auswirkung der EU-„Omnibus-Richtlinie“ auf Unternehmens-AGB | Entstehungsgeschichte und Ausgestaltung des deutschen Lieferkettensorgfaltspflichtengesetzes (LkSG) | Leistungszeit und Zahlungsbedingungen im Auslandsgeschäft |

■ Logistik/Transport

Zollwertrechtliche Hinzurechnung von dem tatsächlichen Wert der Waren übersteigenden Beförderungskosten | OLG: Verjährung von Frachtsprüchen des CMR-Frachtführers |

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-758
/Beit.



2023

Reguvis

www.reguvis.de

Reguvis Fachmedien GmbH, Postfach 10 29 52, 50469 Köln
Postvertriebsstück – Entgelt bezahlt – G 13772
ISSN 0947-3011

Zoll

Dr. Talke Ovie

- Zollprüfung – endlich mehr Waffengleichheit? 5

Dr. Carsten Weerth

- Single Window in der EU: Ein Feigenblatt oder mehr? 7

Eva Rehberg/Claudia Rohe

- Zoll als Teil der Tax Compliance 14

Prof. Dr. Sandra Rinnert

- Das aktuelle Zollwertrecht 17

Michael Lux

- Der Zwischenbericht der Kommission zur Evaluierung des UZK 24

Exportkontrolle

Dr. Harald Hohmann

- Neue Russland-Sanktionen: Eine Prüf-Systematik 29

Dr. Viktor Winkler

- Das Rüstungsexportkontrollgesetz 31

Dr. Deming Zhao

- China plant neue Dual-Use-Regulierung 32

Giulia Romano

- Aktuelle Entwicklungen/Russland 37

Außenhandel

Lorenz Kiebler/Tobias Jornitz/Arian Musa/Frank Görtz

- Blockchain: Einsatzmöglichkeiten in Zoll- und Exportkontrollumfeld 39

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff

- Auswirkung der EU-„Omnibus-Richtlinie“ auf Unternehmens-AGB 46

Klaus John

- Entstehungsgeschichte und Ausgestaltung des deutschen Lieferketten-sorgfaltspflichtengesetzes (LkSG) 49

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff

- Leistungszeit und Zahlungsbedingungen im Auslandsgeschäft 53

Logistik/Transport

Dr. Kerstin Harden

- Zollwertrechtliche Hinzurechnung von dem tatsächlichen Wert der Waren übersteigenden Beförderungskosten 57

Klaus Vorpeil/Niklas Eiden

- OLG: Verjährung von Frachtansprüchen des CMR-Frachtführers 61

Impressum

13

Betriebs Berater

BB

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z11

6 | 2023

Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Recht ... Wirtschaft ...

6.2.2023 | 78. Jg.
Seiten 257–320

DIE ERSTE SEITE

Dr. Axel von Walter, RA

Datenschutz-Durchsetzung: Kommen nach den Behörden und den Verbänden jetzt auch die Mitbewerber zum Zuge?

WIRTSCHAFTSRECHT

Prof. Dr. Heribert Heckschen, Notar, und **Dr. Jannik Weitbrecht**, Notarassessor
Update Heilung unwirksamer Abfindungsklauseln in GmbH-Satzungen | 259

Prof. Dr. Daniel Graewe, LL.M., RA

Die EU-Sozialtaxonomie und ihre Auswirkungen auf ESG-Ratings von Unternehmen | 262

STEUERRECHT

Dipl.-Finw. **Saskia Menges**

Privates Veräußerungsgeschäft bei unentgeltlicher Überlassung einer Wohnung an nicht nach § 32a EStG berücksichtigungsfähige Kinder | 279

Dr. Elisabeth Märker, RAin

Das neue BMF-Schreiben zum Vorsteuerschlüssel bei gemischt genutzten Immobilien vom 20.10.2022 – Rückenwind für den Umsatzschlüssel? | 281

BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

Dr. Peter Küting

Zur Neufassung der Verbunddefinition des § 271 Abs. 2 HGB-E – Ende der babylonischen Sprachverwirrung? | 299

ARBEITSRECHT

Dr. Matthias Köhler, LL.M., RA/FAArbR, und **Dr. Adrian Schürgers**, RA

Die Ausschlussfrist nach § 626 Abs. 2 BGB – Probleme aus der arbeitsrechtlichen Praxis | 308

Wirtschaftsrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

BGH: Zur wettbewerbsrechtlichen Haftung für Affiliate-Partner (26.1.2023 – I ZR 27/22)

BGH: Unanfechtbarkeit eines sittenwidrig erwirkten satzungsändernden Gesellschafterbeschlusses und darauf gestütztes Schadensersatzverlangen (6.12.2022 – II ZR 187/21)

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

BGH: Voraussetzungen eines Unterlassungsanspruchs – Verarbeitung von personenbezogenen Daten auf Internet-Bewertungsportal (www.jameda.de) (13.12.2022 – VI ZR 60/21)

BGH: Voraussetzungen eines Löschungs- und Unterlassungsanspruchs – Verarbeitung von personenbezogenen Daten auf Internet-Bewertungsportal (www.jameda.de) (13.12.2022 – VI ZR 54/21)

BGH: Zur Frage der Substantiierungsanforderungen hinsichtlich der Entbehrlichkeit einer Fristsetzung zur Nacherfüllung vor Rücktrittserklärung von Kaufvertrag (Abgasskandal) (13.12.2022 – VIII ZR 298/21)

BGH: Zum stillschweigenden Verzicht des Verkäufers auf die Rechtsfolgen aus § 377 Abs. 2, 3 HGB (Abgasskandal) (16.11.2022 – VIII ZR 383/20)

BGH: Spezialgesetzliche Prospekthaftung – Ausschluss der Haftung eines Gründungsgesellschafters als Treuhandkommanditist aufgrund der Verwendung eines unrichtigen, unvollständigen oder irreführenden Prospekts (22.11.2022 – XI ZB 28/21)

BGH: Abdrängende Sonderzugweisung gem. § 111 BNotO bei Rechtsstreitigkeiten über Mitwirkungspflichten eines Notars gegenüber Dienstaufsicht anlässlich der Prüfung der Erfüllung von GWG-Pflichten (14.11.2022 – NotZ 1/22)

Aufsätze

Prof. Dr. Heribert Heckschen, Notar, und
Dr. Jannik Weitbrecht, Notarassessor

Update Heilung unwirksamer Abfindungsklauseln in GmbH-Satzungen

Abfindungsklauseln gehören zum Standardrepertoire einer gut gestalteten GmbH-Satzung. Geht die darin enthaltene Beschränkung der Höhe der Abfindung des aus der Gesellschaft ausscheidenden Gesellschafters bereits bei Gründung bzw. Einfügung einer Abfindungsklausel durch Satzungsänderung zu weit, ist eine entsprechende Abfindungsklausel analog § 241 Nr. 3 AktG nichtig. Der Beitrag warnt die Praxis vor einem Meinungsumschwung und plädiert dafür, künftig in der Praxis zumindest sicherheitshalber davon auszugehen, dass gemäß § 242 Abs. 2 S. 1 AktG analog geheilte Abfindungsklauseln wie nachträglich unwirksame Abfindungsklauseln in GmbH-Satzungen lediglich einer Ausübungskontrolle unterliegen.

Prof. Dr. Daniel Graewe, LL.M., RA

Die EU-Sozialtaxonomie und ihre Auswirkungen auf ESG-Ratings von Unternehmen

Sind Heimatschutz und Landesverteidigung nachhaltig?
Nach der EU-Umwelttaxonomie und der Corporate Sustainability Reporting Directive (CSRD) arbeitet die EU-Kommission bereits an ihrem nächsten großen Wurf: der EU-Sozialtaxonomie. Die neue Verordnung soll festlegen, welche Tätigkeiten in der Wirtschaft als sozial nachhaltig gelten – und welche nicht. Ein besonders umstrittener Punkt sind dabei Regelungen, die den Verteidigungssektor als nicht nachhaltig und sozial schädlich einstufen wollen.

Entscheidung

BGH: Zur spezialgesetzlichen Prospekthaftung gem. § 13 VerkProspG, §§ 44 ff. BörsG a.F.

(20.9.2022 – XI ZB 34/19 – dazu BB-Kommentar von

Dr. Michael Zoller, RA/FAStR)

Steuerrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

BVerfG: Körperschaftsteuerminderungspotenzial II (24.11.2022 – 2 BvR 1424/15)

BFH: Verfassungsmäßigkeit des Solidaritätszuschlags (17.1.2023 – IX R 15/20)

FG Düsseldorf: Auskunftsrecht nach § 15 Abs. 1 DSGVO (10.8.2022 – 4 K 879/21 AO)

FG Münster: Haftung aufgrund Rechtsscheins des Handelsregisters (19.12.2022 – 4 K 1158/20 L)

Gesetzgebung

BT: Steuerliche Behandlung von Photovoltaikanlagen

BReg: Gründerinnen nutzen Schwarmfinanzierung erfolgreicher

Aufsätze

Dipl.-Finw. **Saskia Menges**

Privates Veräußerungsgeschäft bei unentgeltlicher Überlassung einer Wohnung an nicht nach § 32a EStG berücksichtigungsfähige Kinder

Mit Urteil vom 24.5.2022 – IX R 28/21 (BB 2022, 2646 Ls., DStR 2022, 2430) hat der IX. Senat des BFH die für die Anwendungspraxis nicht unbedeutende Frage beantwortet, ob die unentgeltliche Überlassung einer Wohnung an die Kinder, welche (zum Teil) während des Zeitraums nach § 32 Abs. 1 S. 1 Nr. 1 S. 3 EStG nicht mehr nach § 32 EStG, jedoch weiterhin als unterhaltsberechtigzte Personen i. S. d. § 33a EStG zu berücksichtigen sind, für die Annahme einer „Nutzung zu eigenen Wohnzwecken“ i. S. d. § 23 Abs. 1 S. 1 Nr. 1 S. 3 EStG ausreicht. Der BFH bestätigt die Entscheidung der Vorinstanz (Niedersächsisches FG, 16.6.2021 – 9 K 16/20, BB 2022, 150 Ls., EFG 2022, 670) und versagt die Befreiung des Veräußerungsgewinns mit Verweis darauf, dass die Nutzung durch eine zivilrechtlich unterhaltsberechtigzte Person dem Eigentümer nicht als eigene Nutzung zuzurechnen ist. Nach kurzer Wiedergabe des streitgegenständlichen Sachverhalts analysiert der Beitrag die wesentlichen Entscheidungsgründe, unterzieht diese einer kritischen Stellungnahme und gibt Hinweise für die Konsequenzen der Rechtsprechung für die Rechtsanwendungspraxis.

Dr. Elisabeth Märker, RAin

Das neue BMF-Schreiben zum Vorsteuerschlüssel bei gemischt genutzten Immobilien vom 20.10.2022 – Rückenwind für den Umsatzschlüssel?

Am 20.10.2022 wurde ein neues BMF-Schreiben zur Berechnung des Vorsteuerschlüssels für gemischt genutzte Immobilien veröffentlicht. Die Autorin beschäftigt sich mit der Frage, ob für derzeit noch offene Umsatzsteuerveranlagungen mit Verwendung des Flächenschlüssels Handlungsbedarf besteht. Insbesondere soll die Berechnung des Objektschlüssels bei Objekten mit Tiefgaragen oder Photovoltaikanlagen auf dem Dach beleuchtet werden.

Entscheidungen

BFH: Bestimmung des herrschenden Unternehmens i. S. des § 6a GrEStG bei mehrstufigen Beteiligungen 284
(28.9.2022 – II R 13/20 – dazu BB-Kommentar von **Tino Duttiné**, StB, und **Charlotte Herrnsdorf**)

BFH: Steuerliche Behandlung eines punktuell satzungsdurchbrechenden inkongruenten Vorabgewinnausschüttungsbeschlusses (28.9.2022 – VIII R 20/2) 288

BFH: Schätzung eines Unsicherheitsabschlags von den geltend gemachten Betriebsausgaben bei Gewinnermittlung nach § 4 Abs. 3 EStG (11.11.2022 – VIII B 97/21) 293



Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

Die Woche im Blick

Rechnungslegung

GRI: Universelle Standards in weiteren Sprachen verfügbar
EFRAG: Stellungnahmeentwurf zu IAS 12 und Ertragsteuern der OECD-Säule 2
DRSC: ECON-Standpunkt zu ESAP

Wirtschaftsprüfung

IAASB: Prüfungsstandards für weniger komplexe Unternehmen
IDW: Prüfungssaison 2022/23 – Welche Prüfungsgrundsätze gelten für welches Unternehmen?
IDW: Gründung des Fachausschusses „Digital Advisory“ (FADA)
IDW: Neue Versionen für die Auslagerung von Teilen des Bestätigungsvermerks auf der IDW-Website
IDW: Video-Podcast zum IDW-Wertekodex aus rechtlicher Sicht
WPK: Strom- und Gaspreisbremsengesetze – neue Prüfungsaufgaben für WP/vBP

Finanzierung

BReG: Verlängerung des Margining-Finanzierungsinstruments für Handel an Terminbörsen bis Ende 2023

Aufsatz

Dr. Peter Küting

Zur Neufassung der Verbunddefinition des § 271 Abs. 2 HGB-E – Ende der babylonischen Sprachverwirrung?

Mit der nationalen Umsetzung der Richtlinie (EU) 2021/2101 soll nach über 30 Jahren auch die Verbunddefinition des § 271 Abs. 2 HGB, die im Schrifttum vielfach als schwer verständlich und lückenhaft kritisiert wurde, neu gefasst werden. Ob und inwieweit diese intendierte Neufassung in der Lage ist, sämtliche bis dato bestehenden Unzulänglichkeiten zu beseitigen, ist Gegenstand des Beitrags, in dem der Verf. zudem einen eigenen Formulierungsvorschlag unterbreitet – in der Hoffnung, dass dieser im weiteren Gesetzgebungsverfahren (noch) entsprechend Berücksichtigung findet.

Entscheidung

FG Münster: Zur Bildung einer Rückstellung für Mitarbeiterboni (16.11.2022 – 13 K 3467/19 F – dazu BB-Kommentar von Gero von Glasenapp, RA/StB)

297

Arbeitsrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

BAG: Schadensersatz – Verletzung der Hinweispflicht nach dem Nachweisgesetz – Kausalität (22.9.2022 – 8 AZR 4/21)
BAG: Zuschuss zum Kurzarbeitergeld (12.10.2022 – 5 AZR 48/22)
BAG: Revisionsbegründung – veränderte gesellschaftliche Verhältnisse (15.12.2022 – 6 AZR 102/22)
Sächsisches LAG: Personenbeförderung Annahmeverzug – Entgeltfortzahlung – Eignung – Schlafapnoe (7.11.2022 – 2 Sa 173/21)

307

Aufsatz

Dr. Matthias Köhler, LL.M., RA/FAArBR, und
 Dr. Adrian Schürgers, RA

308

Die Ausschlussfrist nach § 626 Abs. 2 BGB – Probleme aus der arbeitsrechtlichen Praxis

Fragestellungen rund um den Beginn der zweiwöchigen Ausschlussfrist nach § 626 Abs. 2 BGB begegnen Praktikern und Rechtsanwendern in zuverlässiger Regelmäßigkeit. Dies alleine schon deshalb, weil der Trennungsdruck für Unternehmen in Fällen, in denen eine außerordentliche Kündigung im Raum steht, häufig besonders hoch ist. Das Gesetz hilft jedoch im konkreten Anwendungsfall meist nicht weiter und gibt in aller Regel keine Antwort auf die Frage, wie lange eine geplante Kündigung tatsächlich ausgesprochen werden kann. Die Vielzahl von gerichtlichen Einzelfallentscheidungen macht die Ausgangslage nicht übersichtlicher. Im Beitrag sollen deshalb besonders wichtige Fallkonstellationen herausgegriffen und praxisnah gelöst werden, wobei ein Schwerpunkt auf die Anhörung beschuldigter Arbeitnehmer sowie den Einsatz von Compliance-Abteilungen und externen Beratern gelegt wird.

299

Entscheidung

BAG: Beteiligtenfähigkeit – Gemeinschaftsbetrieb – Gesamtbetriebsrat – Entsendung nicht unternehmensangehöriger Betriebsratsmitglieder (1.6.2022 – 7 ABR 41/20 – dazu BB-Kommentar von Dr. Herbert Hertzfeld, RA/FAArBR)

314

Save the date

RdF-Jahrestagung 2023

am 25. April 2023

in Eschborn

Gastgeber



Recht der
Finanzinstrumente

Betriebs-Berater Kapitalmarkt
Jahrestagung

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

Die Erste Seite

Dr. Axel von Walter, RA

Datenschutz-Durchsetzung: Kommen nach den Behörden und den Verbänden jetzt auch die Mitbewerber zum Zuge?

Impressum/Vorschau

VIII

DRdA infas

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

Aktuelle Informationen aus dem Arbeitsrecht

D3-Z258

ENTSCHEIDUNGEN

Funktionszulage einer pharmazeutischen Fachkraft ist bei Teilzeitbeschäftigung nicht zu aliquotieren
OGH 27.9.2022, 8 ObA 60/22i

Überstundenpauschale und Gleitzeit: Kein Pauschalabzug von Gleitzeitguthaben mangels Grundlage in Betriebsvereinbarung
OGH 31.8.2022, 9 ObA 1/22w

Entlassung gemäß § 82 lit f GewO 1859 ist nicht berechtigt, wenn bisher lediglich andere Dienstpflichtverletzungen abgemahnt wurden
OGH 20.10.2022, 9 ObA 105/22i

Die Verjährung der Rückforderung von Sozialversicherungsbeiträgen beginnt mit der entsprechenden Mitteilung der Rechtsansicht des Sozialversicherungsträgers
VwGH 25.8.2022, Ra 2020/08/0176

Anspruch auf einkommensabhängiges Kinderbetreuungsgeld bei gleichzeitiger Karenz der Eltern für zwei verschiedene Kinder
OGH 18.10.2022, 10 ObS 61/22a

AUS DER PRAXIS

Rechtsprobleme im Zusammenhang mit Gleitzeit und der pauschalen Abgeltung von Überstunden
MICHAEL GOGOLA/CHRISTIAN DUNST

Rücktritt von der Homeoffice-Vereinbarung aufgrund von Kostensteigerungen
MICHAEL GOGOLA/MICHAEL TRINKO

„GPS-Tracking“ als mitbestimmungspflichtige Kontrollmaßnahme
THOMAS MAJOROS

AKTUELLE SOZIALPOLITIK

Zur Beweislastverteilung betreffend das (Nicht-)Vorliegen einer Saisonbranche
BETTINA NUNNER-KRAUTGASSER

Schriftleitung

ELIAS FELTEN, CHRISTOPH KLEIN, RUDOLF MOSLER

Wissenschaftlicher Beirat

HON.-PROF. DR. JOSEF CERNY

MITGLIED DES VFGH RA. ^{IN} HON.-PROF. ^{IN} DR. ^{IN} SIEGLINDE GAHLEITNER

BM AD GEN.-DIR. AD DR. WALTER GEPPERT

EM. O. UNIV.-PROF. DR. KONRAD GRILLBERGER

AO. UNIV.-PROF. MAG. DR. MARTIN GRUBER-RISAK

EM. O. UNIV.-PROF. DR. PETER JABORNEGG

HOFRÄTIN DES VwGH HON.-PROF. ^{IN} DR. ^{IN} ANGELA JULCHER

UNIV.-PROF. IR MMAG. DDR. GÜNTHER LÖSCHNIGG

SEN.-PRÄS. DES VFGH IR MITGLIED DES VFGH IR HON.-PROF. DR. DR. HC. RUDOLF MÜLLER

SEN.-PRÄS. DES OGH IR DR. KARL HEINZ PETRAG

UNIV.-PROF. IR DR. WALTER J. PFEIL

HON.-PROF. DR. JOHANNES SCHREGLE

VIZEPRÄSIDENT DES OGH IR PROF. DR. ANTON SPENLING

1/2023

ENTSCHEIDUNGEN

ARBEITSRECHT

1 Berechtigter Anspruch auf Leistungen aus Sozialplan-Betriebsvereinbarung bei Dienstgeberkündigung <small>OGH 28.9.2022, 9 ObA 99/22g</small>	6
2 Konkurrenzklausele in nicht unterfertigtem Vertragsentwurf stellt keine wirksame Vereinbarung dar <small>OGH 24.10.2022, 8 ObA 75/22w</small>	7
3 Kein Arbeitsverhältnis bei bloßen Gefälligkeitsarbeiten für mietfreies Wohnen <small>OGH 24.10.2022, 8 ObA 74/22y</small>	7
4 Keine Nichtigkeit einer Betriebsratswahl bei Nichtzulassung einer Arbeitnehmerin, sofern die formellen Voraussetzungen zur Einbeziehung aller Wahlberechtigten eingehalten wurden <small>OGH 20.10.2022, 9 ObA 154/21v</small>	9
5 Landesrechtliche Regelungen zur Personalvertretung bewirken keine Einschränkung des Kündigungsschutzes für Betriebsratsmitglieder nach §§ 120 f ArbVG <small>OGH 28.9.2022, 9 ObA 36/22t</small>	11
6 Funktionszulage einer pharmazeutischen Fachkraft ist bei Teilzeitbeschäftigung nicht zu aliquotieren <small>OGH 27.9.2022, 8 ObA 60/22i</small>	13
7 Keine Ersatzpflicht nach § 2d AVRAG für Ausbildungskosten aus einem früheren Arbeitsverhältnis <small>OGH 20.10.2022, 9 ObA 97/22p</small>	14
8 Betriebsteilübergang zwischen zwei Überlassern bei Vorliegen von „Payrolling“ <small>OGH 30.8.2022 8 ObA 82/21y</small>	15
9 Überstundenpauschale und Gleitzeit: Kein Pauschalabzug von Gleitzeitguthaben mangels Grundlage in Betriebsvereinbarung <small>OGH 31.8.2022, 9 ObA 1/22w</small>	20
10 Anspruch auf Überstundenentlohnung mangels wirksam vereinbarten Schichtplans <small>OGH 28.9.2022, 9 ObA 62/22s</small>	21
11 Diskriminierungsverbot: Parteizugehörigkeit kann Ausdruck einer bestimmten „Weltanschauung“ sein <small>OGH 20.10.2022, 9 ObA 59/22z</small>	22
12 Entlassung gemäß § 82 lit f GewO 1859 ist nicht berechtigt, wenn bisher lediglich andere Dienstpflichtverletzungen abgemahnt wurden <small>OGH 20.10.2022, 9 ObA 105/22i</small>	23
13 Kollektivvertragliche Anrechnung des Provisionskontos auf den Mindestlohn ist nicht gleichheitswidrig <small>OGH 24.10.2022, 8 ObA 67/22v</small>	24
14 SWO-Kollektivvertrag – Aliquotierung des Urlaubszuschusses, wenn Beendigung zum Zeitpunkt der Fälligkeit feststeht <small>OGH 28.9.2022, 9 ObA 65/22g</small>	24
15 Zur Frage der sachlichen Rechtfertigung der längeren Höchstbefristungsdauer für Teilzeitbeschäftigte nach § 109 Abs 2 UG aF <small>OGH 24.10.2022, 8 ObA 21/22d</small>	25
16 Keine Verletzung des Unverzüglichkeitsgrundsatzes bei mehr als einmonatiger Verzögerung der Kündigung wegen ungeklärter Tatumstände <small>OGH 20.10.2022, 9 ObA 110/22z</small>	27
17 Kündigung wegen Dienstunfähigkeit – Risiko der Richtigkeit der negativen Zukunftsprognose trägt der Arbeitgeber <small>OGH 20.10.2022, 8 ObA 73/22a</small>	28
18 Ruhen einer All-in-Vereinbarung und Elternteilzeit: Berechnung des Verdienstes (Variante 2) <small>OGH 24.10.2022, 8 ObA 22/22a</small>	29
19 Ruhen einer All-in-Vereinbarung bei Elternteilzeit und Berechnung des Verdienstes (Variante 1) <small>OGH 28.9.2022, 9 ObA 83/22d</small>	30
ARBEITSLOSENVERSICHERUNGSRECHT	
20 Arbeitslosengeld: Bei Deckelung der Leistungsbemessung nach § 21 Abs 3 AIVG auch Höchstbeitragsgrundlage für Sonderzahlungen zu berücksichtigen <small>VwGH 13.9.2022, Ra 2018/08/0197</small>	35

SOZIALRECHT

21 Gesetzliche Ermächtigung zur Einrichtung eines ärztlichen Not- und Bereitschaftsdienstes durch die Kurierversammlung der Ärztekammer nicht verfassungswidrig VfGH 28.9.2022, G 101/2022	37
22 Paritätische Laienrichter-Besetzung auch in Sozialrechtsverfahren über Ansprüche gewerblich Selbständiger nach dem BPGG OGH 13.9.2022, 10 ObS 80/22w	40
23 Besonderer Höherversicherungsbetrag auch bei Selbstversicherung wegen Pflege eines nahen Angehörigen neben Bezug einer Alterspension OGH 13.9.2022, 10 ObS 102/22f	41
24 Keine Geschäftsführerhaftung für Verzugszinsen bei Rückerstattung der Sozialversicherungsbeiträge an die Insolvenzmasse VwGH 29.8.2022, Ra 2018/08/0003	43
25 Die Verjährung der Rückforderung von Sozialversicherungsbeiträgen beginnt mit der entsprechenden Mitteilung der Rechtsansicht des Sozialversicherungsträgers VwGH 25.8.2022, Ra 2020/08/0176	44
26 Ausgleichszulage: Keine Berücksichtigung des Abzugs der Krankenversicherungsbeiträge für ausländische Pension OGH 13.9.2022, 10 ObS 41/22k	45
27 Verspätete Anmeldung einer Dienstnehmerin bei Fehlermeldung in ELDA VwGH 15.7.2022, Ra 2022/08/0085	46
28 Export von Rehabilitationsgeld nach Bosnien und Herzegowina OGH 13.9.2022, 10 ObS 77/22d	47
29 Berechnung des Wochengeldes bei zuletzt geringfügiger Beschäftigung – trotz vorheriger Vollversicherung keine Durchschnittsbetrachtung OGH 18.10.2022, 10 ObS 119/22f	49
30 Verfahrensrechtliche Besonderheiten im Verfahren zur Feststellung von Schwerarbeitszeiten OGH 18.10.2022, 10 ObS 113/22y	50
31 Invaliditätspension: Kein Eintritt in das Erwerbsleben bei bloß geringfügiger Beschäftigung und Besuch von Schulungsmaßnahmen nach dem AMFG OGH 13.9.2022, 10 ObS 116/22i	54
32 Beurteilung des Berufsschutzes anhand des Gehaltsschemas ALT des Handelskollektivvertrags OGH 13.9.2022, 10 ObS 103/22b	55
33 Kein Familienzeitbonus auch bei unverschuldeter Nichteinhaltung der Mindestbetreuungszeit durch den Vater wegen pandemiebedingter Besuchseinschränkungen OGH 13.9.2022, 10 ObS 109/22k	55
34 Anspruch auf einkommensabhängiges Kinderbetreuungsgeld bei gleichzeitiger Karenz der Eltern für zwei verschiedene Kinder OGH 18.10.2022, 10 ObS 61/22a	56
35 Schwerarbeitszeiten: Pro Arbeitstag verbrauchte Arbeitskilokalorien in allen versicherungspflichtigen Tätigkeiten zu addieren OGH 13.9.2022, 10 ObS 51/22f	58
AUS DER PRAXIS – FÜR DIE PRAXIS	
Rechtsprobleme im Zusammenhang mit Gleitzeit und der pauschalen Abgeltung von Überstunden MICHAEL GOGOLA/CHRISTIAN DUNST	60
Rücktritt von der Homeoffice-Vereinbarung aufgrund von Kostensteigerungen MICHAEL GOGOLA/MICHAEL TRINKO	66
„GPS-Tracking“ als mitbestimmungspflichtige Kontrollmaßnahme THOMAS MAJOROS	69
AKTUELLE SOZIALPOLITIK	
Zur Beweislastverteilung betreffend das (Nicht-)Vorliegen einer Saisonbranche BETTINA NUNNER-KRAUTGASSER	72

NEUE BÜCHER

<i>Müller</i> Homeoffice in der arbeitsrechtlichen Praxis – Rechtshandbuch für die Arbeit 4.0 ELISABETH BARTMANN	82
<i>Möhle</i> Die datenschutzrechtliche Verantwortlichkeit des Betriebsrats WOLFGANG GORICNIK	82
<i>Jahnel (Hrsg)</i> DSGVO – Datenschutz-Grundverordnung – Kommentar WOLFGANG GORICNIK	83
<i>Nolz/Baumgartner/Kufner/Marek</i> Handbuch für Lohnsteuer und Sozialversicherung 2022 ELISABETH HANSEMANN	83
<i>Korn</i> Werkverträge, freie Dienstverträge – Praxishandbuch CHRISTIAN KOLLAU	84
<i>Dütz/Thüsing</i> Arbeitsrecht WOLFGANG KOZAK	84
<i>Wiese/Kreutz/Oetker/Raab/Weber/Franzen/Gutzeit/Jacobs/Schubert</i> GK-BetrVG. Betriebsverfassungsgesetz – Gemeinschaftskommentar Bd I und Bd II WOLFGANG KOZAK	85
<i>Augsten</i> Mobile Arbeit – Homeoffice – Telearbeit. Praxisratgeber für Betriebs- und Personalräte WOLFGANG KOZAK	85
<i>Marek</i> Die Pensionen ab dem Jahr 2022 ALEXANDER PASZ	86
<i>Schaub/Koch</i> Arbeitsrecht von A–Z ANDREAS RAFFEINER	86
<i>Däubler/Beck (Hrsg)</i> Allgemeines Gleichbehandlungsgesetz mit Entgelttransparenzgesetz, Berliner LADG – Handkommentar NICOLE REITTER	87
<i>Hofbauer/Fellner/Rosenfellner</i> Sonderzahlungen – Sonstige Bezüge MARTIN SARINGER	87
<i>Preis</i> Prinzipien des Kündigungsrechts bei Arbeitsverhältnissen. Eine Untersuchung zum Recht des materiellen Kündigungsschutzes, insbesondere zur Theorie der Kündigungsgründe BARBARA TROST	88
<i>Tomandl</i> Arbeitskräfteüberlassung – Leitfaden VERENA VINZENZ	88
<i>Hanzl/Pelzmann/Schragl (Hrsg)</i> Handbuch Digitalisierung – Eine Betrachtung aus technologischer, rechtlicher und steuerrechtlicher Sicht JOHANNES WARTER	88
<i>Obermüller</i> Konfliktmanagementsystem für Unternehmen mit Betriebsrat MARK WESTENRIEDER	89
<i>Byers</i> Mitarbeiterkontrollen ANDREAS ZÖLLNER	89
BÜCHEREINGANG	90



ZVVB

Zeitschrift für Vergaberecht und Bauvertragsrecht

Beiträge

Vergaberecht, Transparenz und Geheimhaltung – ein Dauerthema mit neuer Dynamik

Claudia Fuchs und Thomas Ziniel

Nachhaltige Beschaffung und ihre Herausforderungen

Claus Casati

Die Rahmenvereinbarung in der Praxis – Teil 1

Karlheinz Moick und Florian Kromer

Personenbezogene Vergabekriterien

Jacqueline Raab und Maximilian Weigert

Rechtsprechung

EuGH: Dienstleistungskonzessionen und öffentliche Lieferaufträge

Philipp Pallitsch und Ayo-Victor Hübl

OGH: Konkludente Abtretung von Ansprüchen gegen Werkunternehmer des Schenkungsgebers

Philipp Springer

Inhalt

Editorial

- Sehr geehrte Leserin, sehr geehrter Leser! 1
Johannes Schramm und Josef Aicher

- ZVB aktuell 3

Vergaberecht

Beiträge

- Nachhaltige Beschaffung 4
 Ihre vergaberechtlichen Grundlagen und Herausforderungen
Claus Casati

- Die Rahmenvereinbarung in der Praxis – Teil 1 12
Karlheinz Moick und Florian Kromer

Kurzbeitrag

- Vergaberecht, Transparenz und Geheimhaltung – ein
 Dauerthema mit neuer Dynamik 17
Claudia Fuchs und Thomas Ziniel

ZVB-Leitsatzkartei

- ZVB-LSK 2023/01 – 06 21

Rechtsprechung

- Zur einstweiligen Verfügung 24
 Vergaberecht BVwG 10. 6. 2022, W139 2255541-1
(Hannes Pesendorfer und Ivana Jozic)

- Auslieferung von Antigentests – Nichtigerklärung der
 gesamten Ausschreibung 27
 Vergaberecht BVwG 14. 9. 2022, W187 2257846-2
(Sandro Huber und Sejla Kolakovic)

- Verhandlungsverfahren ohne vorherige
 Bekanntmachung im Anschluss an ein offenes Verfahren 29
 Vergaberecht EuGH 16. 6. 2022, C-376/21, *Obshtina Razlog*
(Albert Oppel)

- Vertiefte Angebotsprüfung, zwingend im Verdachtsfall 34
 Vergaberecht EuGH 15. 9. 2022, C-669/20, *Veridos GmbH*
(Philipp Pallitsch und Ayo-Victor Hübl)

- Unterscheidung zwischen den Begriffen
 Dienstleistungskonzessionen und öffentliche
 Lieferaufträge 38
 Vergaberecht EuGH 10. 11. 2022, C-486/21, *Sharengo*
(Philipp Pallitsch und Ayo-Victor Hübl)

Bauvertragsrecht

Beitrag

- Personenbezogene Vergabekriterien und ihre
 Auswirkungen auf den Bauarbeits- und Bietermarkt 44
 Teil 2: (Verfehlt) Ziele, Herausforderungen und Ausblick
Jacqueline Raab und Maximilian Weigert

Rechtsprechung

- Konkludente Abtretung von Ansprüchen gegen
 Werkunternehmer des Schenkungsgebers 49
 Bauvertragsrecht OGH 31. 8. 2022, 9 Ob 47/22k
(Philipp Springer)

Impressum auf der 2. Umschlagseite

Beilage

- Jahresregister 2022

RA

**ÖSTERREICHISCHE
RICHTERZEITUNG**

ORGAN DER RICHTERINNEN
UND RICHTER SOWIE DER
STAATSANWÄLTINNEN UND
STAATSANWÄLTE ÖSTERREICHS

01-02/23 | 101. Jahrgang

- 1 EDITORIAL
- 3 WISSENSCHAFT
- 29 IMPRESSUM
- 42 PERSONALIA
- 44 ENTSCHEIDUNGEN
 - 44 Entscheidungsübersicht
 - 47 Zivilsache Nr. 1
 - 49 Strafsache Nr. 2
 - 50 Unionsrecht Nr. 3
- 52 REZENSIONEN
- U3 VERANSTALTUNGSKALENDER

EDITORIAL

**2022 - Ein arbeitsreiches
und auch erfolgreiches Jahr**

VON MARTIN ULRICH | SEITE 1

**Seminar „Qualitätssicherung in der
der ordentlichen Gerichtsbarkeit“**

MIT BEITRÄGEN VON

ELISABETH LOVREK UND MATTHIAS NEUMAYR | SEITE 3

GEORG KODEK | SEITE 7

HELLMUT SCHNEIDER | SEITE 19

LUCIE HEINDL | SEITE 21

GERHARD NOGRATNIG | SEITE 25

PETER KÜSPERT | SEITE 30

OLIVER KLEIB | SEITE 38

GOTTFRIED MUSGER | SEITE 40

Reinsubstanzgehalte von Suchtgiften 2022

VON HANS-JÖRG RAUCH, WOLFGANG GREIBL UND BARBARA SELIGA | SEITE 42

ÖSTERREICHISCHE POST AG, MZ 02Z030013 M
MOTOPRESS WERBE- UND VERLAGSGESELLSCHAFT MBH
BAUERNFELDGASSE 4/5/3, 1190 WIEN
WWW.RICHTERVEREINIGUNG.AT

AB28816
Wirtschaftsuniversität Wien
Zeitschriftenmanagement
Welthandelsplatz 1 - Haus LC
1020 Wien

WWM

WERTPAPIER- MITTEILUNGEN

Zeitschrift für Wirtschafts- und Bankrecht

5

4. Februar 2023
77. Jahrgang
Seiten 201-252

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,
Potsdam

Rechtsanwalt
Dr. Helmut Merkel,
Frankfurt a. M.

Rechtsanwalt
Arne Wittig,
Frankfurt a. M.

Redaktionsbeirat:

Rechtsanwalt
Thorsten Höche,
Berlin

Prof. Dr. Jens-Hinrich Binder,
Tübingen

Vizepräsident des BGH
Prof. Dr. Jürgen Ellenberger,
Karlsruhe

Rechtsanwältin
Dr. Anna Heidelbach,
Frankfurt a. M.

Rechtsanwältin
Dr. Karen Kuder,
Frankfurt a. M.

Richterin am BGH
Ilse Lohmann,
Karlsruhe

Prof. Dr. Peter O. Mülbert,
Mainz

WERTPAPIER-
MITTEILUNGEN
TEIL IV

Postverlagsort Frankfurt a. M.

AUS DEM INHALT:

D3-Z187+Ber.

Sonderbeilage
Barbara Grüneberg, Richterin am Bundesgerichtshof, Karlsruhe
Neuere Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs zum Personenge-
sellschaftsrecht

Seite 201
Univ.-Prof. Dr. Sebastian Mock, Wien
Kapitalmarktinformationshaftung: Keine Kausalitätsvermutung bei
fälschlich erteiltem Bestätigungsvermerk des Abschlussprüfers

Seite 209
Dr. Gabriel Trickes und
Rechtsanwalt Hartmut T. Renz, Frankfurt a. M.
Die Interaktion zwischen Investmentbank und Investor und das
Überschreiten der Schwelle zur Marktsondierung

Seite 214
BGH, 13.12.2022 – II ZR 14/21
Zur Frage, unter welchen Voraussetzungen Aktien für Rechnung
des Bieters gehalten werden; zur Verhaltensabstimmung durch eine
Verständigung über die Ausübung von Stimmrechten im Kaufvertrag
über ein Aktienpaket; zum Zusammenwirken in sonstiger Weise
außerhalb der Hauptversammlung; zur Verjährung des Anspruchs
der Aktionäre der Zielgesellschaft auf Zahlung einer angemessenen
Gegenleistung

Seite 236
BGH, 15.12.2022 – III ZR 192/21
Zur Bemessung des Entschädigungsbetrags für aus der überlangen
Verfahrensdauer erwachsene immaterielle Nachteile eines Betei-
ligten, der in einem als Pilotverfahren geführten Prozess als Verant-
wortlicher („Konzeptant“) des Unternehmensverbundes „Göttinger
Gruppe“ von Kapitalanlegern, die das investierte Geld verloren
hatten, wegen Betrug, Kapitalanlagebetruges und vorsätzlicher
sittenwidriger Schädigung auf Schadensersatz in Anspruch genom-
men wurde

Seite 245
BGH, 13.12.2022 – XI ZB 10/21
Vorrang der spezialgesetzlichen Prospekthaftung auch dann, wenn
der Anleger seine Beteiligung erst nach Ablauf der gesetzlich be-
stimmten Sechs-Monats-Frist gezeichnet hat

Seite 252
Deutsche Rechtspolitik aktuell





Inhaltsverzeichnis

Sonderbeilage

Barbara Grüneberg, Richterin am Bundesgerichtshof, Karlsruhe
Neuere Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs zum Personengesellschaftsrecht

Beiträge

Univ.-Prof. Dr. Sebastian Mock, Wien

Kapitalmarktinformationshaftung: Keine Kausalitätsvermutung bei fälschlich erteiltem Bestätigungsvermerk des Abschlussprüfers 201

Dr. Gabriel Trickes und Rechtsanwalt Hartmut T. Renz, Frankfurt a. M.
Die Interaktion zwischen Investmentbank und Investor und das Überschreiten der Schwelle zur Marktsondierung 209

Rechtsprechung

Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

- | | | | | |
|-------------------|------------|----------------|---|-----|
| Bundesgerichtshof | 13.12.2022 | II ZR 14/21* | Zur Frage, unter welchen Voraussetzungen Aktien für Rechnung des Bieters gehalten werden; zur Verhaltensabstimmung durch eine Verständigung über die Ausübung von Stimmrechten im Kaufvertrag über ein Aktienpaket; zum Zusammenwirken in sonstiger Weise außerhalb der Hauptversammlung; zur Verjährung des Anspruchs der Aktionäre der Zielgesellschaft auf Zahlung einer angemessenen Gegenleistung | 214 |
| Bundesgerichtshof | 15.12.2022 | III ZR 192/21* | Zur Bemessung des Entschädigungsbetrags für aus der überlangen Verfahrensdauer erwachsene immaterielle Nachteile eines Beteiligten, der in einem als Pilotverfahren geführten Prozess als Verantwortlicher („Konzeptant“) des Unternehmensverbundes „Göttinger Gruppe“ von Kapitalanlegern, die das investierte Geld verloren hatten, wegen Betrug, Kapitalanlagebetruges und vorsätzlicher sittenwidriger Schädigung auf Schadensersatz in Anspruch genommen wurde | 236 |
| Bundesgerichtshof | 13.12.2022 | XI ZB 10/21* | Vorrang der spezialgesetzlichen Prospekthaftung auch dann, wenn der Anleger seine Beteiligung erst nach Ablauf der gesetzlich bestimmten Sechs-Monats-Frist gezeichnet hat | 245 |

Dokumentation



16. Finanzplatztag der WM Gruppe

[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, Richter am Bundesgerichtshof, Karlsruhe; Professor Dr. Peter O. Mülbart, 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 € 139,90 (inkl. MwSt. und 3 Online-Nutzern) + € 8,95 Versandkostenzuschlag (inkl. MwSt.). Auslandsbezug ohne Mehrwertsteuer + € 10,10 Versandkostenzuschlag.

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.

©2023 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

WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV

WM

WERTPAPIER-
MITTEILUNGEN

**Zeitschrift
für Wirtschafts-
und Bankrecht**

Sonder-
beilage
Nr. 1/2023

zu Nr. 5 vom
4. Februar 2023



D3-7187
Beil.



**Neuere Rechtsprechung
des Bundesgerichtshofs
zum Personengesellschaftsrecht**

Von Barbara Grüneberg, Richterin am Bundesgerichtshof, Karlsruhe

WERTPAPIER-MITTEILUNGEN TEIL IV

ISSN 0945-9715

(Druckschrift nach § 8 [1] der Postzeitungsordnung)

baurechtliche blätter:bbl

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

baurechtliche blätter:bbl

Herausgeber und Schriftleitung:
K. Giese, D. Jahnel

Beirat:

A. Kanonier, G. Kienastberger,
W. Kirchmayer, W. Kleewein,
A. Kreiner, R. Mikulits, R. Moritz,
H. Neuhofer, K. Petermandl,
A. Stellner-Bichler, P. Trippi

Ständige Mitarbeiter:

M. Auer, B. Ettlmeier-Schmolke,
H. Hinterhofer, F. Keschmann

Redaktionsassistentz:

H. Stummer

Heft 1, Februar 2023
26. Jahrgang



Aufsätze

RA Mag. Mario Walcl
RAA Mag. Marco Wallner

Zur Feststellung des vermuteten Konsenses
gemäß § 40 Abs 1 stmk BauG

1

RA Dr. Gerhard Lebitsch /
RAAⁱⁿ Dr.ⁱⁿ Sigrid Lebitsch-Buchsteiner, LL.M.

Das „besonders wichtige öffentliche
Interesse“ als Voraussetzung für die
Änderung des Räumlichen
Entwicklungskonzeptes

7

Rechtsprechung

Öffentliches Recht

17

Kärnten 17 · Niederösterreich 18 ·
Oberösterreich 21 · Salzburg 21 ·
Steiermark 22 · Tirol 23 ·
Vorarlberg 26 · Wien 26

Zivilrecht

28

Vergaberecht

35

Neues Baurecht

40

Burgenland 40 · Niederösterreich 40 ·
Oberösterreich 40 · Salzburg 40 ·
Steiermark 41 · Tirol 42 ·
Vorarlberg 42 · Wien 42

Impressum

U2

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

D3-Z125

PiR



FOKUS

- 45 **Enforcement 2023: Die Prüfungsschwerpunkte der ESMA und BaFin für die Rechnungslegung**
Dipl.-Ök. Daniel Schubert und Dr. Nicholas Zeitler
- 52 **Die nichtfinanzielle Berichterstattung über die Bekämpfung von Korruption und Bestechung in der EU**
Prof. Dr. Janina Bogajewskaja und Prof. Dr. Nadja Jehle
- 58 **Eine Welt ohne impairment only approach**
Jan Markus Reinholz, M. A., Prof. Dr. Michael Meser, Dipl.-Kfm. Marco Klübenspies

PRO & CONTRA

- 65 **Stetigkeitsdurchbrechungen als relevantes Signal?**
Prof. Dr. Andreas Haaker und WP Dr. Jens Freiberg

IFRS AKTUELL

- 68 **IVSC: Grenzen automatisierter Bewertungsverfahren**
WP Prof. Dr. Daniel T. Fischer

IFRS UND NSTEUERBILANZ

- 70 **Country-by-country-reporting in Handels- und Steuerrecht sowie IFRS**
Prof. Dr. Hanno Kirsch

KOMPAKTWISSEN

- 73 **Erfassung von staatlich auferlegten Abgaben in der GuV**
WP Dr. Jens Freiberg

PRAXISFÄLLE

- 75 **Aufteilung der Anschaffungskosten bei Erwerb einer Sachgesamtheit**
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

HERAUSGEBER

WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach, WP Dr. Jens Freiberg



FOKUS

45 **Enforcement 2023: Die Prüfungsschwerpunkte der ESMA und BaFin für die Rechnungslegung**

Darstellung der europäischen sowie deutschen Prüfungsschwerpunkte im Kontext der nationalen und internationalen Rechnungslegungsvorgaben.

Dipl.-Ök. Daniel Schubert und Dr. Nicholas Zeitler

52 **Die nichtfinanzielle Berichterstattung über die Bekämpfung von Korruption und Bestechung in der EU**

Teil 1: Rechtliche Rahmenbedingungen

Prof. Dr. Janina Bogajewskaja und Prof. Dr. Nadja Jehle

58 **Eine Welt ohne impairment only approach**

Zur Entwicklung des goodwill bei planmäßiger Fortschreibung in einer Simulation

Jan Markus Reinholz, M. A., Prof. Dr. Michael Meser, Dipl.-Kfm. Marco Klübenspies

PRO & CONTRA

65 **Stetigkeitsdurchbrechungen als relevantes Signal?**

Prof. Dr. Andreas Haaker und WP Dr. Jens Freiberg

IFRS NEWS

67 **IASB: ED/2023/1 mit Änderungen an IAS 12 infolge von Pillar 2 veröffentlicht**

Dipl.-Ök. Daniel Schubert

IFRS AKTUELL

68 **IVSC: Grenzen automatisierter Bewertungsverfahren**

WP Prof. Dr. Daniel T. Fischer

IFRS UND STEUERBILANZ

70 **Country-by-country-reporting in Handels- und Steuerrecht sowie IFRS**

Prof. Dr. Hanno Kirsch

KOMPAKTWISSEN

73 **Erfassung von staatlich auferlegten Abgaben in der GuV**

WP Dr. Jens Freiberg

PRAXISFÄLLE

75 **Aufteilung der Anschaffungskosten bei Erwerb einer Sachgesamtheit**

WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

76 **Verlagsservice/Impressum
Inklusive Hinweis auf die aktualisierte Arbeitshilfe
„IFRS-Regelungsvorhaben auf einen Blick“
(Stand: 28.1.2023)**

Merksatz



Literatur



Weblink



Informationen



Siehe auch



Experten-Blog



Quelle

ZAS

Zeitschrift für Arbeits- und Sozialrecht

Schwerpunkt

Die Anpassung von Arbeitsverträgen an außergewöhnliche Verhältnisse

Homeoffice im Kontext „außergewöhnlicher Verhältnisse“

Reinhard Resch

Anpassung von Arbeitsverträgen durch Vereinbarungen oder
Gestaltungsrechte

Martin Schauer

Rechtsprechung kommentiert

Sittenwidrigkeit der Kündigung begünstigter Behinderter?

Katharina Figl

Pensionskassen: Auslegung der Nachschusspflicht

Lisa Mayer

Rechtsgrundlage und Umsetzung betrieblicher
Pensionskassenzusagen

Christoph Kietaihl

All-in-Klausel und Elternteilzeit

Franz Schrank

Inhalt

Editorial

- Flexibilität – hohe Kunst 1
Stefan Köck

Die Anpassung von Arbeitsverträgen an außergewöhnliche Verhältnisse

- Homeoffice im Kontext „außergewöhnlicher Verhältnisse“ 3
Reinhard Resch

- Anpassung von Arbeitsverträgen durch Vereinbarungen oder Gestaltungsrechte 9
Martin Schauer

Höchstgerichte – neueste Trends

- ZAS-Judikatur 2023/1 – 13 14

Rechtsprechung

- Sittenwidrigkeit der Kündigung begünstigter Behinderter? 19
Arbeitsrecht OGH 22. 2. 2022, 8 ObA 87/21h
(Katharina Figl)

- Betriebspension: Auslegung der Leistungszusage – Nachschusspflicht nach Ende des Arbeitsverhältnisses? ... 22
Arbeitsrecht; Betriebspensionsrecht OGH 30. 3. 2022, 8 ObA 9/21p
(Lisa Mayer)

- Rechtsgrundlage und Umsetzung betrieblicher Pensionskassenzusagen 27
Arbeitsrecht; Betriebspensionsrecht OGH 19. 5. 2022, 9 ObA 44/22v
(Christoph Kietabi)

- All-in-Klausel und Elternteilzeit 29
Arbeitsvertragsrecht OGH 28. 9. 2022, 9 ObA 83/22d
(Franz Schrank)

Aktuelles

- Energiemangel und Blackout – arbeitsrechtliche Folgen 35
Ingomar Stupar

Impressum auf der 2. Umschlagseite

Beilage

- Jahresregister 2022

6830

4. Jänner 2023

WU
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS
D3-Z236

ARD

AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

BEILAGE:

ARD-Wertetabelle 2023

für Dienstgeber,
Personalisten und
Personalverrechner

THEMA

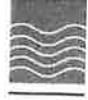
» **Manfred Lindmayr:** Wichtige Änderungen ab 2023 im Arbeits-, Sozial- und Steuerrecht

RECHTSPRECHUNG

- » All-in-Vereinbarung: Mehr- und Überstundenanteil ruht während Elternteilzeit
- » BFG: Kosten für Hornhauttransplantation in einer Privatklinik – außergewöhnliche Belastung

NEUE VORSCHRIFTEN

- » Verlängerung der Sonderbetreuungszeit (Phase 8) – BGBl
- » Entlastungswoche für Pflegepersonal und Aussetzung der Erhöhung des NSchG-Beitrages – BGBl
- » Änderung des EStG ua – BGBl
- » Erhöhung der pauschalen Reiseaufwandsentschädigung für Sportler – BGBl



IN ALLER KÜRZE

2

THEMA – ARBEITS-, SOZIAL- UND STEUERRECHT

Manfred Lindmayr: Wichtige Änderungen ab 2023 im Arbeits-, Sozial- und Steuerrecht

3

Mit Beginn eines neuen Kalenderjahres treten gewöhnlich zahlreiche Gesetzesänderungen in Kraft, die für Dienstgeber, Personalverantwortliche, Personalverrechner und Vertreter rechtsberatender Berufe relevant sind. Der Beitrag von Mag. *Manfred Lindmayr* gibt einen kompakten Überblick über die wichtigsten Änderungen im Arbeits-, Sozial- und Steuerrecht, die am 1. 1. 2023 bzw im Lauf des Jahres 2023 in Kraft treten.

RECHTSPRECHUNG

»ARBEITSRECHT

- All-in-Vereinbarung: Mehr- und Überstundenanteil ruht während Elternteilzeit 9
- Feststellungsklage auf Elternteilzeit – Wegfall des Feststellungsinteresses infolge neuerlicher Karenz 10

»STEUERRECHT

- BFG: Kosten für Hornhauttransplantation in einer Privatklinik – außergewöhnliche Belastung 11
- BFG: Übernommene Pflegekosten des Vaters als außergewöhnliche Belastung 12
- BFG: Prozesskosten als außergewöhnliche Belastungen 12

NEUE VORSCHRIFTEN

»ARBEITSRECHT

- Verlängerung der Sonderbetreuungszeit (Phase 8) – BGBl 12
- Ausländerbeschäftigung: Saisonkontingentverordnung 2023 – BGBl 13
- Fachkräfteverordnung 2023 – BGBl 13

»SOZIALRECHT

- Entlastungswoche für Pflegepersonal und Aussetzung der Erhöhung des NSchG-Beitrages – BGBl 14
- Einführung eines Pflegebonus für pflegende Angehörige – BGBl 15
- Änderungen bei der Selbstversicherung in der PV bei Pflege naher Angehöriger – BGBl 16
- Änderung des KBGG – BGBl 16
- Verlängerung der Geltungsdauer von zahlreichen COVID-Bestimmungen – BGBl 17

»STEUERRECHT

- Änderung des EStG ua – BGBl 17
- Erhöhung der pauschalen Reiseaufwandsentschädigung für Sportler – BGBl 19
- Berechtigungsumfang von Bilanzbuchhaltern, Steuerberatern und Wirtschaftsprüfern – BGBl 19

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

» **Andreas Gerhartl:** Anreise zum Arbeitsplatz – Auswirkungen von Streik, Stau und Co

RECHTSPRECHUNG

- » Vertragsbedienstete der Gemeinde Wien: Kündigungsschutz bei BR-Tätigkeit in ausgegliedertem Betrieb
- » Zeitliche Begrenzung des Beratungs- und Informationsrechts des Betriebsrats
- » SV-Meldepflichtverletzung: Keine näheren Angaben zum Tatort notwendig
- » Dienstwohnungen in der Land- und Forstwirtschaft

NEUE VORSCHRIFTEN

- » HinweisgeberInnenschutzgesetz – Initiativantrag
- » Präzisierungen zur Anhebung des Regelpensionsalters für Frauen – Initiativantrag
- » Änderung der Sachbezugswerteverordnung – BGBl



IN ALLER KÜRZE

2

THEMA – ARBEITSRECHT

Andreas Gerhartl: Anreise zum Arbeitsplatz – Auswirkungen von Streik, Stau und Co

3

Sofern der Arbeitnehmer nicht zu Hause arbeitet, muss er zum Zwecke der Arbeitsaufnahme eine (bestimmte) Wegstrecke zurücklegen. Somit kann sowohl der Fall eintreten, dass der Arbeitnehmer aufgrund von Verzögerungen bei der Anreise die Arbeit später beginnt, als auch dass der Arbeitsplatz wegen Wegfall eines Transportmittels gar nicht erreicht werden kann. Dr. Andreas Gerhartl analysiert in seinem Beitrag, welche Konsequenzen dies für den Anspruch auf Entgeltfortzahlung hat.

RECHTSPRECHUNG

» ARBEITSRECHT

Vertragsbedienstete der Gemeinde Wien: Kündigungsschutz bei BR-Tätigkeit in ausgegliedertem Betrieb	7
Feststellungsverfahren nach § 54 ASGG: Ablehnung von Überstunden im Einzelfall	8
Zeitliche Begrenzung des Beratungs- und Informationsrechts des Betriebsrats	9

» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

SV-Meldepflichtverletzung: Keine näheren Angaben zum Tatort notwendig	10
Beitragspflichtige Zuwendungen aus Privatstiftung an Dienstnehmer	10
Unmittelbarkeitsprinzip im verwaltungsgerichtlichen Verfahren	11

» STEUERRECHT

Dienstwohnungen in der Land- und Forstwirtschaft	11
BFG: Steuerbefreiung für Ortskräfte	12
BFG: Auszahlung einer Pensionsabfindung in Tranchen steuerbegünstigt	13

NEUE VORSCHRIFTEN

» ARBEITSRECHT

HinweisgeberInnenschutzgesetz – Initiativantrag	14
---	----

» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

Präzisierungen zur Anhebung des Regelpensionsalters für Frauen – Initiativantrag	16
--	----

» STEUERRECHT

Reduktion des Verwaltungsaufwands bei Beantragung der erhöhten Familienbeihilfe – BGBl	17
Änderung der Sachbezugswerteverordnung – BGBl	18
Bewertung von Sachbezügen bei wesentlich beteiligten Gesellschafter-Geschäftsführern – BGBl	19
Kryptowährungsverordnung – BGBl	19

ARTIKELRUNDSCHAU

20

IMPRESSUM

6

ARD

AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

THEMA

» **Monika Pleschinger:** Mit proaktivem Karrieremanagement Mitarbeitende binden

RECHTSPRECHUNG

- » Kleine Arbeitsleistungen für mietfreie Unterkunft – kein entgeltpflichtiges Dienstverhältnis
- » Arbeiten in einem Gastronomiebetrieb in Erwartung der Geschäftsübernahme – Dienstverhältnis?
- » Umqualifizierung von Werk- zu Dienstverhältnis: Notwendige Feststellungen zum Beginn des DV
- » Kein Kostenersatz für humangenetische Vorsorgemaßnahmen durch pränatale Diagnostik bei Wahlarzt
- » BFG: Ermittlung der AfA bei Luxus-Elektrofahrzeug
- » Kosten für Rückbau eines behindertengerecht umgebauten Kfz keine außergewöhnliche Belastung

NEUE VORSCHRIFTEN

- » Änderungen bei der Jahreserklärung zur Dienstgeberabgabe in Wien („U-Bahn-Steuer“)

IN ALLER KÜRZE

2

THEMA – HUMAN RESOURCES**Monika Pleschinger: Mit proaktivem Karrieremanagement Mitarbeitende binden**

3

In vielen Unternehmen machen Nachbesetzungen den größten Teil der offenen Stellen aus. In Zeiten wie diesen, in denen es immer schwieriger wird, Personal auf dem Arbeitsmarkt zu finden, ist es umso wichtiger, die Mitarbeiterinnen und Mitarbeiter zu halten und an das Unternehmen zu binden. Dies kann durch proaktives Karrieremanagement gelingen, wobei mögliche Wege in Richtung Führungskraft, Fachexperte oder Projektmanager führen können. Es geht darum, mögliche Karrierewege zu identifizieren, geeignete Mitarbeitende auszuwählen und diese auf die neuen Aufgaben adäquat mit entsprechenden Personalentwicklungsmaßnahmen vorzubereiten. Worauf es dabei ankommt, erläutert Mag. *Monika Pleschinger* im aktuellen Themenbeitrag.

RECHTSPRECHUNG**»ARBEITSRECHT**

Kleine Arbeitsleistungen für mietfreie Unterkunft – kein entgeltpflichtiges Dienstverhältnis	6
Keine Ansprüche aus einem bloß zum Schein vereinbarten Dienstverhältnis	7
Arbeiten in einem Gastronomiebetrieb in Erwartung der Geschäftsübernahme – Dienstverhältnis?	8
Umqualifizierung von Werk- zu Dienstverhältnis: Notwendige Feststellungen zum Beginn des Dienstverhältnisses	9
Dienstvertragsänderung durch Geschäftsführer und Gesellschafter zulasten der Gesellschaft	10

»SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

Kein Kostenersatz für humangenetische Vorsorgemaßnahmen durch pränatale Diagnostik bei Wahlarzt	11
Anlagebedingter Haarausfall – keine Übernahme der Behandlungskosten durch ÖGK	12
Kostenzuschuss für Behandlung in einem über den Landesgesundheitsfonds finanzierten Ambulatorium	13
Medikamentöse Behandlung wegen regelwidrigen Körperzustands bei In-vitro-Fertilisation – Kostenerstattung?	13

»STEUERRECHT

BFG: Ermittlung der AfA bei Luxus-Elektrofahrzeug	14
Kosten für Rückbau eines behindertengerecht umgebauten Kfz keine außergewöhnliche Belastung	16
BFG: Unentgeltliche Geschäftsführertätigkeit ist keine Einkunftsquelle	17

NEUE VORSCHRIFTEN**»STEUERRECHT**

Änderungen bei der Jahreserklärung zur Dienstgeberabgabe in Wien („U-Bahn-Steuer“)	18
Digitalisierung des Prüfungswesens der Wirtschaftstreuhandberufe – Ministerialentwurf	18

NEUERSCHEINUNGEN

20

IMPRESSUM

19

ARD

AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

THEMA

» **Barbara Lass-Könczöl:** Überblick über Zuverdienstgrenzen 2023

RECHTSPRECHUNG

- » Kein Insolvenz-Entgelt für Bleibepremie bei fehlender sachlicher Rechtfertigung
- » Weiterarbeit trotz Kenntnis von schlechter finanzieller Lage – kein Anspruch auf Insolvenz-Entgelt
- » Kein Insolvenz-Entgelt bei wesentlichem Einfluss auf Willensbildung der GmbH
- » Insolvenz-Entgelt: Keine Sonderstellung für BR-Mitglieder
- » Unfall auf einem vom Dienstgeber organisierten Skitag – Arbeitsunfall
- » Ablehnung einer Corona-Infektion als Berufskrankheit

AUS DEN BEHÖRDEN

» LStR-Wartungserlass 2022



IN ALLER KÜRZE

2

THEMA – SOZIAL- UND STEUERRECHT

Barbara Lass-Könczöl: Überblick über Zuverdienstgrenzen 2023

3

Viele Menschen, die sich bereits in Pension befinden, die Kinderbetreuungsgeld beziehen, studieren oder eine Leistung aus der Arbeitslosenversicherung beziehen, verdienen sich nebenbei etwas dazu. Gerade aufgrund der aktuellen Teuerungen wird das monatliche Einkommen oftmals durch einen Nebenverdienst aufgebessert. Auch wenn neben dem Bezug zahlreicher Versicherungsleistungen grundsätzlich Einkünfte erzielt werden dürfen, ist zumeist eine bestimmte Grenze vorgesehen, bei deren Erreichen der Bezug der Leistung einzustellen und/oder die bereits erbrachte Leistung zurückzuzahlen ist. Mag. Barbara Lass-Könczöl gibt einen Überblick über die wichtigsten Zuverdienstgrenzen im Jahr 2023.

RECHTSPRECHUNG

»INSOLVENZ-ENTGELT

Kein Insolvenz-Entgelt für Bleibepremie bei fehlender sachlicher Rechtfertigung	7
Weiterarbeit trotz Kenntnis von schlechter finanzieller Lage – kein Anspruch auf Insolvenz-Entgelt	9
Insolvenz-Entgelt für Unverfallbarkeitsbetrag einer Betriebspension	9
Kein Insolvenz-Entgelt bei wesentlichem Einfluss auf Willensbildung der GmbH	10
Insolvenz-Entgelt: Keine Sonderstellung für BR-Mitglieder	10
Fristversäumnis bei Beantragung von Insolvenz-Entgelt	11

»SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

Unfall auf einem vom Dienstgeber organisierten Skitag – Arbeitsunfall	11
Ablehnung einer Corona-Infektion als Berufskrankheit	12
Berücksichtigung eines im Ausland erlittenen Arbeitsunfalls für Anspruch auf Gesamtrente	13
Neufeststellung einer Versehrtenrente – maßgeblicher Beurteilungszeitpunkt	14

AUS DEN BEHÖRDEN

»FINANZMINISTERIUM

LStR-Wartungserlass 2022	15
--------------------------	----

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

MIT
MUSTERVORLAGE

Auszahlung des
Krankenentgelts unter
Vorbehalt

THEMA

- » **Florian Striessnig:** Ärztliche Krankschreibungen und das Vertrauen auf deren Richtigkeit

RECHTSPRECHUNG

- » Kündigung eines Straßenbahnfahrers wegen Verweigerung eines 3-G-Nachweises
- » Kündigung nach verweigerter COVID-Impfung – keine Motivkündigung
- » Kündigung einer Straßenbahnfahrerin wegen langer Krankenstände gerechtfertigt
- » Kündigung: Keine generelle Pflicht zur Suche einer Weiterbeschäftigung im Konzern
- » Umfang der Geschäftsführerhaftung für offene SV-Beiträge
- » SV-Beiträge: Hemmung der Feststellungsverjährungsfrist
- » BFG: Keine Abzugsfähigkeit des Arbeitszimmers einer Lehrerin trotz „Homeschooling“
- » BFG: Pizzaboten als Dienstnehmer



IN ALLER KÜRZE

2

THEMA – ARBEITSRECHT

Florian Striessnig: Ärztliche Krankschreibungen und das Vertrauen auf deren Richtigkeit

3

Ist ein Arbeitnehmer arbeitsunfähig, hat er sein Fernbleiben vom Dienst dem Arbeitgeber zu melden. Eine solche Krankmeldung geht üblicherweise mit einer Krankschreibung durch einen Arzt einher, die jedoch nicht unbedingt stimmen muss. Einerseits kann der Arbeitnehmer vielleicht unwissend doch arbeitsfähig im rechtlichen Sinn sein, aber tatsächlich trotzdem vom Arzt krankgeschrieben werden. Andererseits ist denkbar, dass ein in Wahrheit arbeitsfähiger Arbeitnehmer über eine ärztliche Krankschreibung verfügt, auf deren Richtigkeit er allerdings gerade nicht vertrauen darf und was zu dem Vorwurf führen kann, dass er sich zu Unrecht hat krankschreiben lassen. RA MMag. Dr. Florian Striessnig gibt einen Überblick über diese Thematik, die vielfach zu Streitfällen führt.

VORLAGEN UND TEXTMUSTER

Birgit Kronberger/Rainer Kraft: Auszahlung des Krankenentgelts unter Vorbehalt

6

RECHTSPRECHUNG

»ARBEITSRECHT

Kündigung eines Straßenbahnfahrers wegen Verweigerung eines 3-G-Nachweises	7
Kündigung nach verweigerter COVID-Impfung – keine Motivkündigung	9
Buslenker dauernd dienstunfähig: Kündigung nicht sozialwidrig	9
Anzustellende Zukunftsprognose bei beabsichtigter Kündigung wegen langer Krankenstände	10
Kündigung einer Straßenbahnfahrerin wegen langer Krankenstände gerechtfertigt	10
Kündigung: Keine generelle Pflicht zur Suche einer Weiterbeschäftigung im Konzern	12
Unwirksamkeit eines unüblichen vertraglichen Kündigungsschutzes für Compliance-Beauftragte	12

»SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

Umfang der Geschäftsführerhaftung für offene SV-Beiträge	13
SV-Beiträge: Hemmung der Feststellungsverjährungsfrist	15
Straferkenntnis: Notwendige Auseinandersetzung mit widersprechenden Beweisergebnissen	16

»STEUERRECHT

BFG: Keine Abzugsfähigkeit des Arbeitszimmers einer Lehrerin trotz „Homeschooling“	17
BFG: Pizzaboten als Dienstnehmer	19
BFG: Pendlerpauschale bei Gleitzeit	19

ARTIKELRUNDSCHAU

20

IMPRESSUM

5

DRdA

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

Das Recht der Arbeit

D3-Z102

ABHANDLUNGEN

Arbeiten in der österreichischen Plattformwirtschaft – Ergebnisse der ersten österreichischen Fairwork-Studie und arbeitsrechtliche Einschätzungen

MARTIN GRUBER-RISAK/MARKUS GRIESSER/LEONHARD PLANK

Die Weltanschauung im Spannungsfeld zwischen Betriebsverfassungsrecht und Antidiskriminierungsrecht

THOMAS MATHY

ENTSCHEIDUNGSBESPRECHUNGEN

Kündigung einer Datenschutzbeauftragten

JOHANNES WARTER

Zeiten der Kindererziehung in einem anderen Mitgliedstaat – eine Herausforderung für die Praxis

BERNHARD SPIEGEL

Materielle Beschwer des Versicherungsträgers bei ungenügender Anzahl an Schwerarbeitsmonaten

ALEXANDER PASZ

Unrichtige Angaben in Informationsschreiben der Geschäftsführung begründen keinen Rechtsanspruch

VERENA VINZENZ

Zeit zur Erlangung des Berufsschutzes nützen?

MONIKA WEISSENSTEINER

Koordinierung von Pflegegeld bei Mitversicherung in Österreich

PETER C. SCHÖFFMANN

Abgrenzung von zulässiger und motivwidriger Änderungskündigung

MAGDALENA LENGLINGER

Krankenstandsbedingte Kündigung bei „nicht negativer“ Zukunftsprognose

KLAUS BACHHOFER

NR.
405

MONAT
Februar

JAHR
73.

Schriftleitung

ELIAS FELTEN, CHRISTOPH KLEIN, RUDOLF MOSLER

Wissenschaftlicher Beirat

HON.-PROF. DR. JOSEF CERNY

MITGLIED DES VFGH RA^{IN} HON.-PROF.^{IN} DR.^{IN} SIEGLINDE GAHLEITNER

BM AD GEN.-DIR. AD DR. WALTER GEPPERT

EM. O.UNIV.-PROF. DR. KONRAD GRILLBERGER

AO.UNIV.-PROF. MAG. DR. MARTIN GRUBER-RISAK

EM. O.UNIV.-PROF. DR. PETER JABORNEGG

HOFRÄTIN DES VWGH HON.-PROF.^{IN} DR.^{IN} ANGELA JULCHER

UNIV.-PROF. IR MMAG. DDR. GÜNTHER LÖSCHNIGG

SEN.-PRÄS. DES VWGH IR MITGLIED DES VFGH IR HON.-PROF. DR. DR. HC RUDOLF MÜLLER

SEN.-PRÄS. DES OGH IR DR. KARL HEINZ PETRAG

UNIV.-PROF. IR DR. WALTER J. PFEIL

HON.-PROF. DR. JOHANNES SCHREGLE

VIZEPRÄSIDENT DES OGH IR PROF. DR. ANTON SPENLING

1/2023

ABHANDLUNGEN

Arbeiten in der österreichischen Plattformwirtschaft – Ergebnisse der ersten österreichischen Fairwork-Studie und arbeitsrechtliche Einschätzungen
MARTIN GRUBER-RISAK/MARKUS GRIESSER/LEONHARD PLANK 3

Die Weltanschauung im Spannungsfeld zwischen Betriebsverfassungsrecht und Antidiskriminierungsrecht
THOMAS MATHY 20

ENTSCHEIDUNGSBESPRECHUNGEN

Kündigung einer Datenschutzbeauftragten
JOHANNES WARTER 29
zu EuGH vom 22.6.2022, C-534/20, *Leistriz*

Zeiten der Kindererziehung in einem anderen Mitgliedstaat – eine Herausforderung für die Praxis
BERNHARD SPIEGEL 33
zu EuGH vom 7.7.2022, C-576/20, *CC vs Pensionsversicherungsanstalt*

Materielle Beschwerde des Versicherungsträgers bei ungenügender Anzahl an Schwerarbeitsmonaten
ALEXANDER PASZ 41
zu OGH vom 29.3.2022, 10 ObS 12/22w

Unrichtige Angaben in Informationsschreiben der Geschäftsführung begründen keinen Rechtsanspruch
VERENA VINZENZ 44
zu OGH vom 30.3.2022, 8 ObA 94/21p

Zeit zur Erlangung des Berufsschutzes nützen?
MONIKA WEISSENSTEINER 48
zu OGH vom 20.4.2022, 10 ObS 180/21z

Koordinierung von Pflegegeld bei Mitversicherung in Österreich
PETER C. SCHÖFFMANN 53
zu OGH vom 20.4.2022, 10 ObS 202/21k

Abgrenzung von zulässiger und motivwidriger Änderungskündigung
MAGDALENA LENGLINGER 57
zu OGH vom 27.4.2022, 9 ObA 20/22i

Krankenstandsbedingte Kündigung bei „nicht negativer“ Zukunftsprognose
KLAUS BACHHOFER 61
zu OGH vom 27.4.2022, 9 ObA 26/22x

PERSONALIA

Zum 70. Geburtstag von Anton Spenling
DIE SCHRIFTFLEITUNG 65

AUS DEM AUSLAND

Hat das deutsche Arbeitsrecht eine Zukunft?
WOLFGANG DÄUBLER 66

AUS DER GESCHICHTE DES ARBEITSRECHTS UND DES SOZIALRECHTS

Von persönlicher Abhängigkeit zur Arbeit der besonderen Art – Der häusliche Dienst vor dem VwGH (ca 1900 bis 1934)
JESSICA RICHTER 81

BUCHBESPRECHUNGEN

Badura
Unternehmensmitbestimmung im deutsch-polnischen Rechtsvergleich – Eine Untersuchung des deutschen und polnischen Systems der Arbeitnehmerbeteiligung in Gesellschaftsorganen
ERIKA KOVÁCS 86

Traxler
Haftungsfalle Unterentlohnung – Die Verzahnung von Arbeitsrecht und Verwaltungsstrafrecht am Beispiel des § 29 LSD-BG
GLORIA PARSHAD 87



Inhalt

<i>Götz</i> Big Data im Personalmanagement – Datenschutzrecht und betriebliche Mitbestimmung JOHANNES WARTER	88
<i>Götz</i> Datenschutzverstöße des Betriebsrats WOLFGANG GORICNIK	91
<i>Kietzbl/Resch</i> COVID-19 – Arbeitsrecht in der Krise? MAGDALENA LENGLINGER	93
<i>Haslinger/Pichler</i> BPGG – Bundespflegegeldgesetz samt Einstufungsverordnung und Kinder-Einstufungsverordnung – Kommentar BARBARA FÖDERMAYR	94
<i>Schnittler</i> Das Ausbildungsverhältnis im Arbeits- und Sozialrecht ANGELA JULCHER	95
ANKÜNDIGUNG Zeller Tagung	