

3/2023

wi

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-2274

Zeitschrift für Wirtschafts- und Steuerstrafrecht

42. Jahrgang

16. März 2023

S. 89-132

PVSt 6929

Herausgegeben von: Prof. Dr. Markus Jäger, Richter am BGH · Dr. Matthias Korte, Ministerialdirigent · Dr. Wilhelm Krekeler, Rechtsanwalt, FA Strafrecht · Prof. Dr. h.c. Rudolf Mellinghoff, Präsident des BFH a.D. · Dr. Manfred Möhrenschlager, Ministerialrat a.D. · Dr. Martina Müller-Ehlen, Oberstaatsanwältin · Prof. Dr. Markus Rübenstahl, Mag. iur., Rechtsanwalt (WisteV) · 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

Mit Jahresregister
2022

- **Alexandra Windsberger** – Was lange währt, wird niemals gut!? 89
- **Max Schwerdtfeger / Lea Babucke** – Das Strafverteidigerprivileg bei der Dritteinziehung (73b Abs. 1 S. 1 Nr. 2 lit. b) StGB) 98
- **Lukas Wionzeck / Carsten Odinius** – § 370 Abs. 3 Satz 2 Nr. 6 AO – eine unzulässige Typisierung? 102
- Grundsatz strikter Alternativität (BGH, Ur. v. 8.8.2022 – 5 StR 372/21) 110
- Einziehung des Arzthonorars (BGH, Beschl. v. 2.11.2022 – 3 StR 162/22) *m. Anm. Markus Gierok / Karolina Kessler* 117
- Einziehung bei Schadensersatzleistung von Mittäter (BGH, Beschl. v. 12.7.2022 – 6 StR 196/22) 120
- Erweiterte Einziehung und Kaufzeitpunkt (BGH, Ur. v. 22.9.2022 – 3 StR 238/21) 121
- Subventionsbetrug durch Gestaltungsmissbrauch (BGH, Ur. v. 15.11.2022 – 6 StR 237/21) 123
- Subventionserhebliche Tatsachen (BGH, Ur. v. 28.7.2022 – 1 StR 439/21) 126
- Abgrenzung von Bankrott zu Gläubigerbegünstigung (BGH, Beschl. v. 22.6.2022 – 2 StR 353/21) 129



C.F. Müller

wistra-online.com



286202012303

wistra

Zeitschrift für Wirtschafts- und
Steuerstrafrecht

42. Jahrgang | Heft 3 | 16. März 2023



Inhalt

wistra-online.com

Beiträge

Wissenschaftliche Mitarbeiterin Dr. Alexandra Windsberger, Universität des Saarlandes – Was lange währt, wird niemals gut!? – Zur Strafverfolgungsverjährung sog. bedingter Gefährdungsdelikte im Kontext des Bankrottsstrafrechts	89
Rechtsanwalt Dr. Max Schwerdtfeger, Hamburg / Rechtsanwältin Dr. Lea Babucke, Düsseldorf – Das Strafverteidigerprivileg bei der Dritteinziehung (§ 73b Abs. 1 S. 1 Nr. 2 lit. b) StGB)	98
Rechtsanwalt und Steuerberater Dr. Lukas Wionzeck, LL.M. Oec. / Rechtsanwalt Carsten Odinius, Bonn – § 370 Abs. 3 Satz 2 Nr. 6 AO – eine unzulässige Typisierung?	102

Aufsätze in Zeitschriften und Festschriften

Rechtsanwalt (LOStA a.D) Folker Bittmann, Köln – Betrug und Untreue	108
---	-----

Rechtsprechung

Bundesgerichtshof

BGH, Ur. v. 8.8.2022 – 5 StR 372/21	Grundsatz strikter Alternativität	110
BGH, Beschl. v. 26.1.2022 – 1 StR 460/21	Täter-Opfer-Ausgleich bei Korruption	114
BGH, Beschl. v. 2.11.2022 – 3 StR 162/22 <i>m. Anm. Markus Gierok / Karolina Kessler</i>	Einziehung des Arzthonorars	117
BGH, Beschl. v. 12.7.2022 – 6 StR 196/22	Einziehung bei Schadensersatzleistung von Mittäter	120
BGH, Ur. v. 22.9.2022 – 3 StR 238/21	Erweiterte Einziehung und Kaufzeitpunkt	121
BGH, Ur. v. 15.11.2022 – 6 StR 237/21	Subventionsbetrug durch Gestaltungsmissbrauch	123
BGH, Ur. v. 28.7.2022 – 1 StR 439/21	Subventionserhebliche Tatsachen	126
BGH, Beschl. v. 22.6.2022 – 2 StR 353/21	Abgrenzung von Bankrott zu Gläubigerbegünstigung	129
BGH, Beschl. v. 3.8.2022 – 5 StR 62/22	Zeitpunkt der Mitteilungspflicht über ein Verständigungsgespräch	131
BGH, Beschl. v. 2.11.2022 – 3 StR 12/22 [Ls.]	Berichtigung der Urteilsformel	132

wistra aktuell

Rechtsprechungsvorschau	R2
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte	R3
Aktuelle Rechtsprechung in Kürze	R3
Aktuelle Nachrichten	R5
Bericht aus der Gesetzgebung	R8

baurechtliche blätter:

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z125

baurechtliche blätter:bbl

Herausgeber und Schriftleitung:
K. Giese, D. Jahnel

Beirat:

A. Kanonier, G. Kienastberger,
W. Kirchmayer, W. Kleewein,
A. Kreiner, R. Mikulits,
H. Neuhofer, K. Petermandl,
A. Stellner-Bichler, P. Trippel

Ständige Mitarbeiter:

M. Auer, B. Eglmeier-Schmolke,
F. Keschmann

Redaktionsassistentenz:

H. Stummer

Heft 2, April 2023

26. Jahrgang



Aufsätze

RA Mag. Pascal Dreier

Der „Bauplatz“ im Sinne des stmk BauG 1995 43

Grundlagen und Praxis des Baurechts

Dr. Peter Kastner

Univ.-Doz. Dr. Wolfgang Kleewein

Misstände bei der Vollziehung des
Baurechts. Aktuelle Fälle aus der
Volksanwaltschaft 2022/2 48

Rechtsprechung

Öffentliches Recht 55

Kärnten 55 · Niederösterreich 55 ·
Oberösterreich 57 · Salzburg 57 ·
Steiermark 60 · Tirol 60 ·
Vorarlberg 62

Zivilrecht 63

Vergaberecht 77

Neues Baurecht 82

Burgenland 82 · Kärnten 82 ·
Niederösterreich 82 · Oberösterreich 83 ·
Salzburg 83 · Steiermark 83 · Tirol 83 ·
Vorarlberg 83

Impressum U2

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

AW-Praxis

D3-258
+ 1 Bei.

Außenwirtschaftliche Praxis – Zeitschrift für Außenwirtschaft in Recht und Praxis

reguvis.de/aw-prax

■ US-Sanktionen gegen russischen Finanz- sektor

■ Der neue § 5a Außenwirt-
schaftsgesetz

■ Regulatorische Recherche und
Informationsmanagement
in der Sanktions-Compliance

■ Zollrechtsverletzungen und
Sanktionen in den Mitglied-
staaten

■ LkSG in Kraft getreten

■ Wissenschaft und Liefer-
kettengesetz

Mit
Gesamtverzeichnis
2022

29. Jahrgang · 15. März 2023 · Seiten 93–142

3 / 2023

Reguvis

Vertriebspartner
in Österreich:
Kitzler Verlag

AW-Prax

Außenwirtschaftliche Praxis

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

Schriftleitung

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

Redaktion Außenhandelsrecht

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

Redaktion Exportkontrollrecht

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

Redaktion Zollrecht

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

Herausgeberbeirat

Prof. Dr. Dirk Ehlers, Zentrum für Außenwirtschaftsrecht e.V. Carsten Fischer, Präsidiarmitglied 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 Wiecek, 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

Beiträge · Aufsätze · Berichte

Prof. Dr. Stefan Kirchner

■ **US-Sanktionen gegen russischen Finanzsektor** 97

Prof. Dr. Jan Martin Hoffmann

■ **Der neue § 5a Außenwirtschaftsgesetz** 100

Christian Roder

■ **Regulatorische Recherche und Informationsmanagement in der Sanktions-Compliance** 104

Dr. Thomas Möller/Dr. Alexander Retemeyer

■ **Zollrechtsverletzungen und Sanktionen in den Mitgliedstaaten** 106

Prof. Dr. Stefan Kirchner

■ **LkSG in Kraft getreten** 109

Dr. Mirko Wolfgang Brill

■ **Wissenschaft und Lieferkettengesetz** 114

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff

■ **Neues EU-Regulierungspaket für Online-Plattformen** 120

Dr. Thomas Kiefer

■ **Wirtschaftskooperationen mit Lateinamerika stehen vor Zeitenwende** 123

RechtsprechungsReport

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff

■ **Recht auf Vergessenwerden** 128

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff

■ **Offenlegung von Datenempfängern** 130

Klaus Vorpeil/Isabel Vorpeil

■ **OLG: Haftung des CMR-Frachtführers bei Nichtbefolgung von Sicherheitsanweisungen** 131

Dr. Kai Henning Felderhoff

■ **FG Hamburg: Zahlung von Erstattungszinsen ist auch ohne gerichtliche Feststellung eines Rechtsanwendungsfehlers möglich** 133

Aus- und Weiterbildung

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff

■ **Rechtsfragen des internationalen elektronischen Handelsgeschäfts** 136

Prof. Dr. Lothar Gellert

■ **Übungsaufgabe aus dem Bereich Zolltarif** 139

Nachrichten

GesetzgebungsReport

StellenMarkt

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



Impressum 95, 121

AW-Prax New ⁺⁺ D3-258/Prax. - 23/2023

Ergänzung zur AW-Prax – Zeitschrift für Außenwirtschaft in Recht und Praxis

reguvis.de/aw-prax



- Sanktionen gegen Russland

- Russland-Sanktionen: Meldepflicht für Handel mit Erdöl-kondensate

- Hinweisgeberschutzgesetz im Bundesrat gescheitert

- Neues zum elektronischen Konnossement

- Weitere Russland-Sanktionen

- Erneut: Russland-Sanktionen

- Noch einmal: Russland-Sanktionen

- Sanktionen gegen den Iran

- Gesetzgebungs-Report

- StellenMarkt

29. Jahrgang · 15. März 2023 · Seiten 57–84

3 / 2023

 Reguvis

Vertriebspartner
in Österreich:
Kitzler Verlag

Aktuelle Nachrichten

- Sanktionen gegen Russland 59
- Russland-Sanktionen: Meldepflicht für Handel mit Erdölkondensate 60
- Hinweisgeberschutzgesetz im Bundesrat gescheitert 60
- Neues zum elektronischen Konnossement 61
- Weitere Russland-Sanktionen 61
- Erneut: Russland-Sanktionen 62
- Noch einmal: Russland-Sanktionen 62
- Sanktionen gegen den Iran 63
- Militärgüterliste der EU 63
- Investitionsprüfungsverfahren zum Flughafen Hahn 63
- Beschränkungen im Kapital- und Zahlungsverkehr 64
- Finanzielle Hilfe für die Ukraine 64
- Sanktionen gegen Somalia 64
- Terrorismusliste ergänzt 65
- Sanktionen gegen Tunesien 65
- Waffenembargos 65
- ATLAS-Info: EU-Trader-Portal, ICS2 66
- Kontaktstelle zu Auskünften an Start-Ups eingerichtet 66
- Überarbeitung der Dienstvorschrift Z 35 01 (Zollrechtliche Versandverfahren) 67
- Ausnahmeregelungen zur Nutzung von UZK-IT-Systemen für einzelne EU-Mitgliedstaaten 67
- EU-Moldau: Neue Abkommen über engere Zusammenarbeit in den Bereichen Zoll und Steuern 69
- Zollabfertigung von Hilfslieferungen und Sachspenden in die Türkei und nach Syrien 69
- Warenverkehr mit Côte d'Ivoire und Madagaskar 70
- Einfuhren aus dem Vereinigten Königreich oder Japan 70
- Warenverkehr mit Ghana 70
- Warenverkehr mit Singapur 71
- Aktualisierte Pan-Euro-Med-Matrix 72
- ATLAS-Info: Anpassung der Bescheinigungsbereiche der Unterlagencodierungen C085, C640, C678 und N853 72

- ATLAS-Info: Polyamid- und Melamin-Kunststoffküchenartikel aus China oder Hongkong 73
- Bündnis von Handelsministern zum Thema Klima 73
- EU hält Zölle auf Aluminium-Räder aus China aufrecht 73
- EU geht gegen gedumpte Fettsäure aus Indonesien vor 74
- Antidumpingzölle auf Keramikfliesen aus Indien und der Türkei 74
- WTO: Ausnahmeregelung zur nationalen Sicherheit 74
- WTO-Übereinkommen zu Fischereisubventionen 75
- Photovoltaikanlagen: Umsatzsteuerliche Maßnahmen 76
- Neuer Kennzeichnungstoff für Gasöl 76
- Energie- und Stromsteuer: Beihilferechtliche Freistellungsanzeigen 77
- Spitzenausgleich für das Jahr 2023 77
- Alkoholgewinnung durch Schulen und Hochschulen 78
- Siebtes und Achstes Gesetz zur Änderung von Verbrauchsteuergesetzen 78
- Vollständige elektronische Abwicklung aller Verbrauchsteuertransaktionen in der EU ab dem 13.2.2023 79
- EMCS: Aktuelle Informationen zur EU-Phase 4.0 79

GesetzgebungsReport

- Europäische Union 80
- Österreich 82

StellenMarkt

- 83

Titelthema der
AW-Prax 3/2023:

**US-Sanktionen
gegen russischen
Finanzsektor**





DB-Z 213

>> Konzernrecht • Steuerrecht • Rechnungslegung

Herausgeber: Prof. Dr. Stefan Simon • Prof. Dr. Andreas Cahn • Dr. Klaus-Dieter Stephan • Dr. Jens Hageböke • Prof. Dr. Ingo Stangl • Prof. Dr. Hans-Joachim Böcking • Prof. Dr. Norbert Winkeljohann

AUFSÄTZE

- Rüdiger Werner*
Die Entwicklung des Rechts des Aufsichtsrats im Jahr 2022 97
- Nadia Altenburg / Jan Ossenkopp*
Bilanzierung latenter Steuern nach HGB und IFRS und die Bedeutung im Rahmen der globalen Mindestbesteuerung (GloBE) 102

KOMPAKT

- Andreas Kowallik*
Temporäre und permanente Erleichterungen (Safe Harbours) für OECD Säule Zwei 107

ENTSCHEIDUNGEN

- BGH*
Übernahme der Postbank durch die Deutsche Bank 110
- FG Hamburg*
Keine Einlagenrückgewähr bei nicht rechtzeitig erteilter Verwendungsbescheinigung 130
- FG Hamburg*
Anerkennung einer Organschaft bei Umwandlung des Gewinnabführungs- oder Verlustübernahmeanspruchs in ein Darlehen 134

VERWALTUNGSANWEISUNGEN

- BMF*
Aufteilung der Vorsteuerbeträge nach § 15 Abs. 4 UStG 144

Im Abonnement enthalten:

AUFSÄTZE

KONZERNRECHT

Aktienrecht

Die Entwicklung des Rechts des Aufsichtsrats im Jahr 2022

RA/FASr Dr. Rüdiger Werner, Gerlingen

Das Recht des Aufsichtsrats hat auch im Jahr 2022 relevante Veränderungen erfahren. Während die gesetzlichen Neuerungen überschaubar blieben, haben die Gerichte – allen voran der EuGH – für grundlegende Änderungen gesorgt. Der Beitrag bietet einen kompakten Überblick über die wichtigsten praxisrelevanten Entwicklungen.

DK1427843

S. 97

STEUERRECHT

Internationales Steuerrecht

Bilanzierung latenter Steuern nach HGB und IFRS und die Bedeutung im Rahmen der globalen Mindestbesteuerung (GloBE)

StBin/RAin Dr. Nadia Altenburg / Jan Ossenkopp, beide Hamburg

Das Regelwerk der OECD für die globale Mindestbesteuerung erhebt den Anspruch, eine Mindeststeuerbelastung für Großunternehmen einzuführen. Die Übergangsvorschriften der GloBE-Regelungen sehen dabei vor, dass sämtliche aktive und passive latente Steuern zur Ermittlung des ETR herangezogen werden dürfen, die bereits in den Finanzkonten reflektiert oder offengelegt wurden. Dies wirft die Frage auf, ob latente Steuern stets in der Höhe zu berücksichtigen sind, in der sie entstehen oder nur in dem Umfang, in dem sie tatsächlich auch angesetzt wurden. Der Beitrag beleuchtet vor diesem Hintergrund die Bilanzierung latenter Steuern nach HGB und IFRS und die Bedeutung im Rahmen der globalen Mindestbesteuerung (GloBE).

DK1431433

S. 102

KOMPAKT

STEUERRECHT

Internationales Steuerrecht

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

StB Dr. Andreas Kowallik, München

DK1431070

S. 107

ENTSCHEIDUNGEN

KONZERNRECHT

Kapitalmarktrecht

Übernahme der Postbank durch die Deutsche Bank

BGH, Urteil vom 13.12.2022 – II ZR 9/21

DK1429055

S. 110

STEUERRECHT

Körperschaftsteuer

Keine Einlagenrückgewähr bei nicht rechtzeitig erteilter Verwendungsbescheinigung

FG Hamburg, Urteil vom 30.06.2022 – 6 K 40/21

DK1427859

S. 130

Körperschaftsteuer

Anerkennung einer Organschaft bei Umwandlung des Gewinnabführungs- oder Verlustübernahmeanspruchs in ein Darlehen

FG Hamburg, Urteil vom 30.06.2022 – 6 K 182/20

DK1427864

S. 134



VERWALTUNGSANWEISUNGEN

STEUERRECHT

Umsatzsteuer

Aufteilung der Vorsteuerbeträge nach § 15 Abs. 4 UStG

BMF, Schreiben vom 18.11.2022

DK1424973

S. 144

ZInsO

WU
D3-Z325

23. März 2023
26. Jahrgang
Seite 589 bis 648

Zeitschrift für das gesamte Insolvenz- und Sanierungsrecht



• ZInsO-Aufsätze

Das Problem der „Verstrickung“: Der gestrichene § 114 InsO bedarf dringend der Reanimation (S. 589)
von Professor Dr. Hugo Grote, Köln/Remagen

Die rechtliche Situation des Nachranggläubigers im Insolvenzverfahren (S. 599)
von Ole Häger, Hannover und Sophie Strohbecke, Hannover

Neues zur Aufrechnung von Steuerforderungen in der Insolvenz (S. 607)
von Rechtsanwalt Dr. Jan de Weerth, Frankfurt/M.

• ZInsO-Rechtsprechungsreport

Widerruf der Zulassung als Rechtsanwalt wegen Vermögensverfalls (S. 612)
BGH, Beschl. v. 20.12.2022 – AnwZ (Brfg) 22/22

Insolvenzfestigkeit von abgetretener oder durch Pfändung gesicherter Forderung (S. 619)
OLG Brandenburg, Urt. v. 21.12.2022 – 4 U 121/20

Rücknahme von subventionsrechtlicher Zuwendung gegenüber „Unternehmen in Schwierigkeiten“ (S. 627)
OVG Sachsen-Anhalt, Beschl. v. 12.1.2023 – 1 L 35/21.Z

Hinausweisung von Insolvenzverwalter aus zwischen Finanzamt und Anfechtungsgegner geführtem Prozess (S. 633)
FG Niedersachsen, Teilurt. v. 16.1.2023 – 15 K 202/19

Aufteilungsmaßstab für Vorsteuerabzug aus Vergütung des Insolvenzverwalters bei Fortführung des Unternehmens (S. 641)
FG Köln, Urt. v. 25.5.2022 – 9 K 1278/19 (n. rkr.)

(Keine) Beteiligungsfähigkeit von gelöschter (vermeintlich) vermögensloser GmbH bei Anfechtungsklage vor VG gegen Rückforderung von Corona-Soforthilfe II (S. 645)
VG Berlin, Urt. v. 20.1.2023 – 26 K 11/22

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 Foerster
- RA Dr. Michael C. Frege
- RiAG Frank Frind
- RiBGH a.D. Prof. Dr. Markus Gehrlein
- Prof. Dr. Hugo Grote
- RA Dr. Andreas Henkel
- WP/StB Michael Hermanns
- Prof. Dr. Heribert Hirte
- RA Martin Horstkotte
- Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber
- RA Peter J. Hützen
- RiAG Dr. Peter Laroche
- Prof. Dr. Wolfgang Marotzke
- RA Prof. Dr. Torsten Martini
- Prof. Dr. Sebastian Mock
- RA Dr. Patrick Mückl
- Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser
- RA Dr. Manfred Obermüller
- Vors. RiOLG a.D. Dr. Dietmar Onusseit
- RA Prof. Dr. Klaus Pannen
- RiBGH a.D. Prof. Dr. Gerhard Pape
- RA Stephan Ries
- RiBGH Christian Röhl
- Prof. Dr. Thomas 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 12/2023

ZInsO-Aufsätze

Das Problem der „Verstrickung“: Der gestrichene § 114 InsO bedarf dringend der Reanimation	589
von Professor Dr. Hugo Grote, Köln/Remagen	
Die rechtliche Situation des Nachranggläubigers im Insolvenzverfahren	599
von Ole Häger, Hannover und Sophie Strohbecke, Hannover	
Neues zur Aufrechnung von Steuerforderungen in der Insolvenz	607
von Rechtsanwalt Dr. Jan de Weerth, Frankfurt/M.	



ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts.	609
--	-----

Diese Ausgabe enthält eine Rezension zu folgendem Titel:

Martin Henssler, Markus Gehrlein, Oliver Holzinger (Hrsg.), Handbuch der Beraterhaftung

ZInsO-Rechtsprechungsreport

• Insolvenz- und Sanierungsrecht

Widerruf der Zulassung als Rechtsanwalt wegen Vermögensverfalls	612
BGH, Beschl. v. 20.12.2022 – AnwZ (Brfg) 22/22	
Bestimmtheitsgebot bei Sachgesamtheit ohne räumliche Zusammenfassung	615
BGH, Urt. v. 16.12.2022 – V ZR 174/21	
Insolvenzfestigkeit von abgetretener oder durch Pfändung gesicherter Forderung	619
OLG Brandenburg, Urt. v. 21.12.2022 – 4 U 121/20	
Aussetzung eines Anfechtungsrechtsstreits	626
OLG Hamm, Beschl. v. 22.12.2022 – I-27 W 99/22	
Rücknahme von subventionsrechtlicher Zuwendung gegenüber „Unternehmen in Schwierigkeiten“	627
OVG Sachsen-Anhalt, Beschl. v. 12.1.2023 – 1 L 35/21.Z	
Hinausweisung von Insolvenzverwalter aus zwischen Finanzamt und Anfechtungsgegner geführtem Prozess ..	633
FG Niedersachsen, Teilurt. v. 16.1.2023 – 15 K 202/19	
Inanspruchnahme von nomineller Gesellschafterin/Liquidatorin für Steuerschulden	635
FG Münster, Urt. v. 12.8.2022 – 4 K 1469/20 U (n. rkr.)	
Aufteilungsmaßstab für Vorsteuerabzug aus Vergütung des Insolvenzverwalters bei Fortführung des Unternehmens	641
FG Köln, Urt. v. 25.5.2022 – 9 K 1278/19 (n. rkr.)	

• Insolvenznahes Kapitalmarkt- und Gesellschaftsrecht

(Keine) Beteiligungsfähigkeit von gelöschter (vermeintlich) vermögensloser GmbH bei Anfechtungsklage vor VG gegen Rückforderung von Corona-Soforthilfe II	645
VG Berlin, Urt. v. 20.1.2023 – 26 K 11/22	

• Kosten- und Vergütungsrecht

Vertretung von Gläubiger im Zwangsversteigerungsverfahren gegen mehrere Gesamtschuldner einer haftenden Bruchteilsgemeinschaft	646
BGH, Beschl. v. 22.9.2022 – V ZB 2/20	

StuB

6

24.3.2023

www.nwb.de

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

STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 233 Handelsbilanzielle Folgen von Verlustübernahmeverpflichtungen
WP Prof. Dr. habil. Robin Mujkanovic
- 238 Die steuerliche Anerkennung von betrieblichen Aufwendungen bei
Geschäften mit nahestehenden Personen
Vorsitzender Richter am FG Stefan Kolbe, M. Tax
- 242 Das Anwendungsschreiben des BMF zur Gebäudeabschreibung nach
der kürzeren tatsächlichen Nutzungsdauer
Prof. Dr. Siegfried Grotherr
- 249 Vorwegübertragung einzelner Wirtschaftsgüter im Rahmen der
Einbringung von Sachgesamtheiten in eine Kapitalgesellschaft
Prof. Dr. Christoph Juhn, LL.M. und Hasan Alp Karadeniz, LL.M.
- 254 Gewerbesteuerliche Hinzurechnung von Wartungskosten bei
Leasingverträgen
StB Alexander Hahn und Jannis Lammers, M. Sc.
- 258 Keine gewerbesteuerliche Hinzurechnung von Lizenzaufwendungen
bei Durchleitungsrechten
StB Ruben Kunert und StBin/Syndikus-RAin Anna Peterich
- 262 Die Lohnsteuer-Richtlinien 2023
StB Michael Seifert

PRAXISFÄLLE

- 269 Pflicht zur Aufstellung eines Konzernabschlusses einer durch
Verschmelzung untergehenden Gesellschaft
WP/StB Dr. Niels Henckel

AKTUELL BERATEN

- 270 Gewerbesteuerrechtliche Hinzurechnung von Mieten für
Mehrwegbehältnisse im Handel
StB Dr. Andreas S. Bolik

KURZNACHRICHTEN

- 273 Gewinne aus der Veräußerung von verschiedenen Kryptowährungen
- 280 Beitrittsaufforderung: BMF-Richtsätze als geeignete Schätzungs-
grundlage

HERAUSGEBER:

WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach



StuB

STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 233 **Handelsbilanzielle Folgen von Verlustübernahmeverpflichtungen**
Ein Anwendungsbeispiel
WP Prof. Dr. habil. Robin Mujkanovic
- 238 **Die steuerliche Anerkennung von betrieblichen Aufwendungen bei Geschäften mit nahestehenden Personen**
Abgrenzung durch den Fremdvergleich
Vorsitzender Richter am FG Stefan Kolbe, M. Tax
- 242 **Das Anwendungsschreiben des BMF zur Gebäudeabschreibung nach der kürzeren tatsächlichen Nutzungsdauer**
Anmerkungen zum BMF-Schreiben vom 22.2.2023
Prof. Dr. Siegfried Grotherr
- 249 **Vorwegübertragung einzelner Wirtschaftsgüter im Rahmen der Einbringung von Sachgesamtheiten in eine Kapitalgesellschaft**
Das Verhältnis zwischen § 6 Abs. 5 EStG und § 20 UmwStG
Prof. Dr. Christoph Juhn, LL.M. und Hasan Alp Karadeniz, LL.M.
- 254 **Gewerbsteuerliche Hinzurechnung von Wartungskosten bei Leasingverträgen**
Anmerkungen zum BFH-Urteil vom 20.10.2022 - III R 33/21
StB Alexander Hahn und Jannis Lammers, M. Sc.
- 258 **Keine gewerbsteuerliche Hinzurechnung von Lizenzaufwendungen bei Durchleitungsrechten**
Anmerkungen zum BFH-Urteil vom 29.6.2022 - III R 2/21
StB Ruben Kunert und StBin/Syndikus-RAin Anna Peterich
- 262 **Die Lohnsteuer-Richtlinien 2023**
Ein Überblick über die wesentlichen Neuerungen
StB Michael Seifert

PRAXISFÄLLE

- 269 **Pflicht zur Aufstellung eines Konzernabschlusses einer durch Verschmelzung untergehenden Gesellschaft**
WP/StB Dr. Niels Henckel

AKTUELL BERATEN

- 270 **Gewerbsteuerrechtliche Hinzurechnung von Mieten für Mehrwegbehältnisse im Handel**
StB Dr. Andreas S. Bolik

KURZNACHRICHTEN

- 272 Maßnahmen zur Unterstützung der Opfer des Erdbebens in der Türkei und in Syrien
- 272 Übergang der Gewinnermittlung von der Einnahmen-Überschussrechnung zur Gewinnermittlung nach Durchschnittssätzen
- 272 Freiwillige Zahlung einer Umsatzsteuer-Vorauszahlung des Vorjahres vor Fälligkeit
- 273 AfA von Gebäuden nach der kürzeren tatsächlichen Nutzungsdauer
- 273 Steuerbarkeit von Gewinnen aus der Veräußerung von verschiedenen Kryptowährungen
- 273 Besteuerung eines Promotionsstudiums
- 274 Kein Zufluss von Bonuszinsen aus einem Bausparvertrag bei nur buchmäßigem Ausweis der Zinsen auf einem Bonuskonto
- 274 Behandlung von Veräußerungsgewinnen und -verlusten im Falle des sog. Bondstripping
- 275 Veräußerung eines Dividendenanspruchs zwischen beschränkt Stpfl.
- 277 Keine Anwendung der Fahrtenbuchmethode bei Schätzung des Treibstoffverbrauchs des überlassenen Kfz
- 277 Erste Tätigkeitsstätte bei Ableistung von Arbeitsbereitschafts- und Bereitschaftsruhezeiten
- 278 Zur Besteuerung von Stock Options im Fall des Ansässigkeitswechsels
- 278 Nullsteuersatz für Umsätze im Zusammenhang mit bestimmten Photovoltaikanlagen
- 279 Bewertung eines Betriebs der Land- und Forstwirtschaft für Zwecke der Erbschaftsteuer
- 280 Beitrittsaufforderung: BMF-Richtsätze als geeignete Schätzungsgrundlage
- VII Service/Impressum

 Literatur

 Audio

 Experten-Blog

 Video

JuS

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z186

4/2023

63. Jahrgang

Seiten 289–384

ZEITSCHRIFT FÜR STUDIUM UND REFERENDARIAT

AUS DEM INHALT:

AUFSATZ

Prof. Dr. Andreas Hoyer
Strafrechtliche Produzentenhaftung bei geplanter
qualitativer Obsoleszenz

STUDIUM

*Rechtsreferendar Sebastian Reif und
Rechtsreferendar Dr. Tim Walter*
Die Inhaltskontrolle nach § 307 BGB in der Fallbearbeitung
Jun.-Prof. Dr. Leonie Steinl, LL. M.
Grundfälle zum Vortauschen einer Straftat
*Präsident des BVerfG a. D. Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Andreas
Voßkuhle und Akad. Rätin Dr. Sonja Heitzer, LL. M.*
Grundwissen – Öffentliches Recht: Verfassungsauslegung

REFERENDARIAT

*Richter am AG Georg Hein und
Rechtsanwältin Annika Berg*
Die Neuregelung der Vollstreckungsverbote in der
Zwangsvollstreckung

FALLBEARBEITUNG

Akad. Rätin Dr. Bettina Stepanek, LL. M.
Anfängerklausur – Öffentliches Recht: Grundrechte –
Vegane Wiesen
Prof. Dr. Jochen Mohr und Wiss. Mitarbeiter Till Meier
(Original-)Referendarexamensklausur – Zivilrecht:
Leasingvertrag und Nutzungsherausgabe



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 Rönnau

Präsident des BVerfG a. D. Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Andreas Voßkuhle

Schriftleitung

Rechtsanwalt Dr. David Herbold
Rechtsanwältin Dr. Urte Hüsich

JuS

63. Jahrgang
April 2023 · Heft 4

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. – Prof. Dr. Charlotte Schmitt-Leonardy – Akad. Rätin Dr. Bettina Stepanek, LL. M. – Privatdozent Dr. Alexander Stöhr – Prof. Dr. Meik Thöne, M. Jur.

Aufsatz

Prof. Dr. Andreas Hoyer

Strafrechtliche Produzentenhaftung bei geplanter qualitativer Obsoleszenz 289

Studium

Rechtsreferendar Sebastian Reif und Rechtsreferendar Dr. Tim Walter
Die Inhaltskontrolle nach § 307 BGB in der Fallbearbeitung 299

Prof. Dr. Timo Fest, LL. M. (Pennsylvania)

Die rechtliche Stellung des Vorstands nach § 76 I AktG 304

Jun.-Prof. Dr. Leonie Steinl, LL. M. (Columbia)

Grundfälle zum Vortäuschen einer Straftat – § 145 d StGB als Lehrstück für die Anwendung juristischer Auslegungsmethoden in der Strafrechtsklausur 308

Präsident des BVerfG a. D. Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Andreas Voßkuhle und Akad. Rätin Dr. Sonja Heitzer, LL. M. (London)

Grundwissen – Öffentliches Recht: Verfassungsauslegung 312

Wiss. Mitarbeiterin Dr. Rike Sinder, M. A.

Versammlungsfreiheit im Europäischen Verfassungsgerichtsverbund 316

Referendariat

Richter am AG Georg Hein und Rechtsanwältin Annika Berg

Die Neuregelung der Vollstreckungsverbote in der Zwangsvollstreckung 321

Fallbearbeitung

Prof. Dr. Liane Wörner, LL. M. (UW-Madison), und Stud. Mitarbeiterin Isabel Wörner

Anfängerklausur – Strafrecht: „Alles Versager!“ 324

Akad. Rätin Dr. Bettina Stepanek, LL. M. (Brügge)

Anfängerklausur – Öffentliches Recht: Grundrechte – Vegane Wiesen 329

Prof. Dr. Gerald Mäsch, Wiss. Mitarbeiter Maximilian Edinger und Wiss. Mitarbeiter Christoph Hagen

Fortgeschrittenenklausur – Zivilrecht: Schuldrecht AT – Ärger mit dem Autopiloten 335

Prof. Dr. Jochen Mohr und Wiss. Mitarbeiter Till Meier

(Original-)Referendarexamensklausur – Zivilrecht: Leasingvertrag und Nutzungs-herausgabe 341

Wiss. Mitarbeiter Tim Seidel

Referendarexamensklausur – Öffentliches Recht: Gefahrenabwehr-, Staatshaftungsrecht – Luftsperrgebietsfestsetzung, polizeilicher Schusswaffengebrauch 351

Kontrollfragen auf
www.JuS.de.

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 Mäsch, 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 Strenz, München
 Prof. Dr. Christian Waldhoff, Berlin
 Prof. Dr. Thomas Wischmeyer, Bielefeld

Rechtsprechungsübersicht

Zivilrecht	Prof. Dr. Stefan Arnold	Klauselkontrolle BGH, Ur. v. 15.11.2022 – XI ZR 551/21, NJW 2023, 296	358
	Prof. Dr. Burkhard Boemke	Erfüllung bei Urlaubsgewährung ohne Tilgungsbestimmung BAG, Ur. v. 1.3.2022 – 9 AZR 353/21, NJW 2022, 2290	360
	Prof. Dr. Sebastian Omlor	Reiserücktritt wegen Covid-19 BGH, Ur. v. 30.8.2022 – X ZR 66/21, CoVuR 2022, 643	363
	Prof. Dr. Marina Wellenhofer	Auskunftsanspruch des Pflichtteilsberechtigten BGH, Versäumnisurt. v. 30.11.2022 – IV ZR 60/22, NJW 2023, 452	365
	Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt	Vollstreckungsabwehrklage neben Zwangsmittelverfahren BGH, Ur. v. 29.9.2022 – I ZR 180/21, NJW-RR 2023, 66	367
Strafrecht	Prof. Dr. Jörg Eisele	Erlaubnistatbestandsirrtum und Notwehrexzess BGH, Beschl. v. 25.5.2022 – 4 StR 36/22, BeckRS 2022, 23406	369
	Prof. Dr. Bernd Hecker	Schwerer Bandendiebstahl – „Alleingang“ von Bandenmitgliedern BGH, Beschl. v. 15.11.2022 – 6 StR 68/22, NJW 2023, 307	371
	Prof. Dr. Bernd Hecker	Anwendungsbereich des Geldwäschetatbestands OLG Oldenburg, Ur. v. 20.6.2022 – 1 Ss 30/22, NZWiSt 2022, 492	373
Öffentliches Recht	Prof. Dr. Matthias Ruffert	ESM-Reform BVerfG, Beschl. v. 13.10.2022 – 2 BvR 1111/21, NVwZ 2023, 336	375
	Prof. Dr. Friedhelm Hufen	Verhaltenspflichten von Beamten und Soldaten BVerwG, Beschl. v. 25.5.2022 – 2 WRB 2.21, NVwZ 2022, 1622	377
	Prof. Dr. Thomas Wischmeyer	Berufsfreiheit und konkurrierende Gesetzgebungskompetenz BVerfG, Beschl. v. 23.3.2022 – 1 BvR 1187/17, NVwZ 2022, 861	380
	Prof. Dr. Christian Waldhoff	Verfassungsmäßigkeit des Solidaritätszuschlags BFH, Ur. v. 17.1.2023 – IX R 15/20, NJW 2023, 544	383

WWM**WERTPAPIER-
MITTEILUNGEN****Zeitschrift
für Wirtschafts-
und Bankrecht**

D3-Z187

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS77. Jahrgang
Seiten 497-544**Redaktion:**Rechtsanwalt
Dr. Christopher Kienle,
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt
Dr. Andreas Lange,
Frankfurt a. M.Prof. Dr. Tobias Lettl,
PotsdamRechtsanwalt
Dr. Helmut Merkel,
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt
Arne Wittig,
Frankfurt a. M.**Redaktionsbeirat:**Rechtsanwalt
Thorsten Höche,
BerlinProf. Dr. Jens-Hinrich Binder,
TübingenVizepräsident des BGH
Prof. Dr. Jürgen Ellenberger,
KarlsruheRechtsanwältin
Dr. Anna Heidelberg,
Frankfurt a. M.Rechtsanwältin
Dr. Karen Kuder,
Frankfurt a. M.Richterin am BGH
Ilse Lohmann,
KarlsruheProf. Dr. Peter O. Mülbert,
Mainz**WERTPAPIER-
MITTEILUNGEN
TEIL IV**

Postverlagsort Frankfurt a. M.

AUS DEM INHALT:

Seite 497

Dr. Ulrich Herrmann, Vorsitzender Richter am Bundesgerichtshof,
und Harald Reiter, Richter am Bundesgerichtshof, Karlsruhe
Aktuelle Rechtsprechung des III. Zivilsenats des Bundesgerichtshofs
zum Kapitalanlagerecht
– Teil II –

Seite 506

BGH, 14.2.2023 – XI ZR 537/21
Zum Ende des Leistungsverweigerungsrechts des Darlehensgebers
nach § 357 Abs. 4 Satz 1 BGB nach wirksamem Widerruf eines mit
einem im stationären Handel geschlossenen Fahrzeugkaufvertrag
verbundenen Allgemein-Verbraucherdarlehensvertrags, wenn der
Darlehensnehmer das Fahrzeug an den Händler wieder veräußert
hat und aufgrund der konkreten Umstände des Einzelfalls anzu-
nehmen ist, dass der Darlehensgeber dem zugestimmt hat

Seite 511

BGH, 14.2.2023 – XI ZR 152/22
Zum (dauernden) Leistungsverweigerungsrecht des Darlehensgebers
nach § 357 Abs. 4 Satz 1 BGB nach wirksamem Widerruf eines
mit einem im stationären Handel geschlossenen Fahrzeugkaufver-
trag verbundenen Allgemein-Verbraucherdarlehensvertrags, wenn
der Darlehensnehmer das Fahrzeug an einen – weder an dem Dar-
lehensvertrag noch an dem damit verbundenen Kaufvertrag betei-
ligten – Dritten veräußert hat

Seite 516

BGH, 31.1.2023 – II ZB 10/22
Keine Eintragung eines zwischen zwei Gesellschaften mit be-
schränkter Haftung bestehenden Gewinnabführungsvertrags im
Handelsregister der Obergesellschaft

Seite 518

OLG München, 29.6.2022 – 7 AktG 2/22
Zur Frage, ob Klagen gegen Wirksamkeit eines Beschlusses der
Hauptversammlung über die Zustimmung zum Abschluss eines
Beherrschungs- und Gewinnabführungsvertrags der Eintragung des
Beschlusses ins Handelsregister entgegenstehen

Seite 527

BGH, 26.1.2023 – IX ZR 17/22
Zum Rückgewähranspruch des Schuldners, der bei einem gegen-
seitigen Vertrag die ihm obliegende Gegenleistung erbracht hat,
obwohl der Anspruch des Gläubigers hierauf – wegen Unmöglichkeit
der ihm obliegenden Leistung – entfallen ist, nach Rücktrittsrecht;
keine Anfechtbarkeit der vom Schuldner erbrachten Gegenleistung als
unentgeltliche Leistung in einem solchen Fall

Inhaltsverzeichnis

Beitrag

Dr. Ulrich Herrmann, Vorsitzender Richter am Bundesgerichtshof, und Harald Reiter, Richter am Bundesgerichtshof, Karlsruhe

Aktuelle Rechtsprechung des III. Zivilsenats des Bundesgerichtshofs zum Kapitalanlagerecht
– Teil II –



497

Rechtsprechung

Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

- | | | | | |
|-------------------|------------|---------------|--|-----|
| Bundesgerichtshof | 15.12.2022 | I ZR 8/19 | Zur Notwendigkeit einer Erlaubnis gemäß § 34d Abs. 1 Satz 1 GewO für ein Unternehmen, das als Versicherungsnehmer eine Auslandsreisekrankenversicherung sowie eine Auslands- und Inlands-Rückholkosten-Versicherung als Gruppenversicherung für seine Kunden bei einem Versicherungsunternehmen unterhält und gegenüber Verbrauchern Mitgliedschaften vertreibt, die zur Inanspruchnahme der Versicherungsleistungen im Fall einer Erkrankung oder eines Unfalls im Ausland berechneten, und das von den geworbenen Mitgliedern eine Vergütung für den erworbenen Versicherungsschutz erhält | 502 |
| Bundesgerichtshof | 14.2.2023 | XI ZR 537/21* | Zum Ende des Leistungsverweigerungsrechts des Darlehensgebers nach § 357 Abs. 4 Satz 1 BGB nach wirksamem Widerruf eines mit einem im stationären Handel geschlossenen Fahrzeugkaufvertrag verbundenen Allgemein-Verbraucherdarlehensvertrags, wenn der Darlehensnehmer das Fahrzeug an den Händler wieder veräußert hat und aufgrund der konkreten Umstände des Einzelfalls anzunehmen ist, dass der Darlehensgeber dem zugestimmt hat | 506 |
| Bundesgerichtshof | 14.2.2023 | XI ZR 152/22* | Zum (dauernden) Leistungsverweigerungsrecht des Darlehensgebers nach § 357 Abs. 4 Satz 1 BGB nach wirksamem Widerruf eines mit einem im stationären Handel geschlossenen Fahrzeugkaufvertrag verbundenen Allgemein-Verbraucherdarlehensvertrags, wenn der Darlehensnehmer das Fahrzeug an einen – weder an dem Darlehensvertrag noch an dem damit verbundenen Kaufvertrag beteiligten – Dritten veräußert hat | 511 |

Gesellschaftsrecht

- | | | | | |
|-------------------|-----------|--------------|---|-----|
| Bundesgerichtshof | 31.1.2023 | II ZB 10/22* | Keine Eintragung eines zwischen zwei Gesellschaften mit beschränkter Haftung bestehenden Gewinnabführungsvertrags im Handelsregister der Obergesellschaft | 516 |
| OLG München | 29.6.2022 | 7 AktG 2/22* | Zur Frage, ob Klagen gegen die Wirksamkeit eines Beschlusses der Hauptversammlung über die Zustimmung zum Abschluss eines Beherrschungs- und Gewinnabführungsvertrags der Eintragung des Beschlusses ins Handelsregister entgegenstehen | 518 |

Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

- | | | | | |
|-------------------|-----------|--------------|---|-----|
| Bundesgerichtshof | 31.1.2023 | II ZR 169/22 | Zur Berücksichtigung von Erklärungen des nicht beim Bundesgerichtshof zugelassenen Prozessbevollmächtigten im Rahmen der Prüfung, ob ein Rechtsstreit unterbrochen ist; zum Eintritt der Unterbrechungswirkung bei einem mittelbaren Bezug zur Insolvenzmasse | 525 |
|-------------------|-----------|--------------|---|-----|

Bundesgerichtshof 26.1.2023 IX ZR 17/22 Zum Rückgewähranspruch des Schuldners, der bei einem gegenseitigen Vertrag die ihm obliegende Gegenleistung erbracht hat, obwohl der Anspruch des Gläubigers hierauf – wegen Unmöglichkeit der ihm obliegenden Leistung – entfallen ist, nach Rücktrittsrecht; keine Anfechtbarkeit der vom Schuldner erbrachten Gegenleistung als unentgeltliche Leistung in einem solchen Fall 527

Wettbewerbsrecht

Bundesgerichtshof 26.10.2021 EnVR 17/20 Zur Anwendbarkeit des § 9 ARegV nach der Entscheidung des Gerichtshofs der Europäischen Union vom 2. September 2021 (C-718/18); zur Befugnis, den vor der Regulierungsperiode ermittelten generellen sektoralen Produktivitätsfaktor noch nach Beginn der Regulierungsperiode festzulegen 528

Bundesgerichtshof 23.11.2021 EnVR 91/20 Keine Pflicht der Netzbetreiber nach der Stromnetzentgeltverordnung, die Bestellung von Netzreservekapazität zu reduzierten Entgelten zu ermöglichen; zum Tarifgestaltungsspielraum der Netzbetreiber 537

Sonstiges

Bundesgerichtshof 17.11.2022 VII ZR 297/21 Zur Pflicht des Einzelrichters, den Rechtsstreit gemäß 526 Abs. 2 Satz 1 Nr. 1 ZPO dem Kollegium zur Entscheidung, ob eine Übernahme erfolgt, vorzulegen, wenn sich aus Sicht des Einzelrichters nach der Übertragung auf ihn eine grundsätzliche Bedeutung infolge einer nachträglich eingetretenen wesentlichen Änderung der Prozesslage ergibt 543

Hinweis

Dieser Ausgabe liegt das Gesamtjahresinhaltsverzeichnis 2022 bei.

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 Wiltig, 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 Einbändecken.

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

D3-Z187



11. März 2023
77. Jahrgang
Seiten 453-496

Redaktion:

Rechtsanwalt
Dr. Christopher Kienle,
Frankfurt a. M.

Rechtsanwalt
Dr. Andreas Lange,
Frankfurt a. M.

Prof. Dr. Tobias Lettl,
Potsdam

Rechtsanwalt
Dr. Helmut Merkel,
Frankfurt a. M.

Rechtsanwalt
Arne Wittig,
Frankfurt a. M.

Redaktionsbeirat:

Rechtsanwalt
Thorsten Höche,
Berlin

Prof. Dr. Jens-Hinrich Binder,
Tübingen

Vizepräsident des BGH
Prof. Dr. Jürgen Ellenberger,
Karlsruhe

Rechtsanwältin
Dr. Anna Heidelberg,
Frankfurt a. M.

Rechtsanwältin
Dr. Karen Kuder,
Frankfurt a. M.

Richterin am BGH
Ilse Lohmann,
Karlsruhe

Prof. Dr. Peter O. Mülbert,
Mainz

WERTPAPIER-
MITTEILUNGEN
TEIL IV

Postverlagsort Frankfurt a. M.

AUS DEM INHALT:



Sonderbeilage

Manfred Born, Vorsitzender Richter am Bundesgerichtshof, Karlsruhe
Die neuere Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs zur Gesellschaft
mit beschränkter Haftung

Seite 453

Dr. Ulrich Herrmann, Vorsitzender Richter am Bundesgerichtshof,
und Harald Reiter, Richter am Bundesgerichtshof, Karlsruhe
Aktuelle Rechtsprechung des III. Zivilsenats des Bundesgerichtshofs
zum Kapitalanlagerecht
– Teil I –

Seite 459

BGH, 11.1.2023 – IV ZR 85/20
Zur Wirksamkeit der Erhebung von Sanierungsgeldern durch eine
im Kapitaldeckungsverfahren finanzierte Zusatzversorgungseinrich-
tung

Seite 467

BGH, 19.1.2023 – VII ZR 787/21
Zu den Voraussetzungen einer Beschränkung der Kündigungsfrei-
heit des Handelsvertreters im Sinne des § 89a Abs. 1 Satz 2 HGB;
kein Anspruch des Unternehmers auf Rückforderung der gewährten
Vorauszahlungen, wenn sich die vereinbarte Vorschusszahlung auf
zu erwartende Provisionen als unzulässige Kündigungsbeschrän-
kung erweist

Seite 470

OLG München, 29.11.2022 – 18 U 1032/22
Zur Löschung rechtswidriger SCHUFA-Einmeldungen –
hier: Speicherung der Daten über eine Restschuldbefreiung durch
eine Auskunftfei

Seite 494

Brüssel aktuell



Inhaltsverzeichnis

Sonderbeilage

Manfred Born, Vorsitzender Richter am Bundesgerichtshof, Karlsruhe
Die neuere Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs zur Gesellschaft mit beschränkter Haftung

Beitrag

Dr. Ulrich Herrmann, Vorsitzender Richter am Bundesgerichtshof, und Harald Reiter, Richter am Bundesgerichtshof, Karlsruhe
Aktuelle Rechtsprechung des III. Zivilsenats des Bundesgerichtshofs zum Kapitalanlagerecht
- Teil I -

453

Rechtsprechung

Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

Bundesgerichtshof	11.1.2023	IV ZR 85/20	Zur Wirksamkeit der Erhebung von Sanierungsgeldern durch eine im Kapitaldeckungsverfahren finanzierte Zusatzversorgungseinrichtung	459
Bundesgerichtshof	19.1.2023	VII ZR 787/21*	Zu den Voraussetzungen einer Beschränkung der Kündigungsfreiheit des Handelsvertreters im Sinne des § 89a Abs. 1 Satz 2 HGB; kein Anspruch des Unternehmers auf Rückforderung der gewährten Vorauszahlungen, wenn sich die vereinbarte Vorschusszahlung auf zu erwartende Provisionen als unzulässige Kündigungsbeschränkung erweist	467
OLG München	29.11.2022	18 U 1032/22*	Zur Löschung rechtswidriger SCHUFA-Einmeldungen – hier: Speicherung der Daten über eine Restschuldbefreiung durch eine Auskunftfei	470

Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

Bundesgerichtshof	18.1.2023	VII ZB 35/20*	Zur Auslegung von § 850d Abs. 1 Satz 2 ZPO bei der Bestimmung des pfandfreien Betrags (Aufgabe von BGH, Beschluss vom 5. August 2010 – VII ZB 101/09, WM 2010, 1754)	473
-------------------	-----------	---------------	--	-----

Bürgerliches Recht und Handelsrecht

Bundesgerichtshof	20.10.2021	I ZR 96/20	Zum Widerrufsrecht nach § 312g Abs. 1 BGB für einen Vertrag über die Lieferung und Montage eines Kurventreppenlifts mit einer individuell erstellten, an die Wohnverhältnisse des Kunden angepassten Laufschiene	475
Bundesgerichtshof	23.9.2021	IX ZR 118/20	Zur Frage, ob der Schadensersatzgläubiger den Herstellungsanspruch verliert, wenn die angemessene Frist, die er dem Ersatzpflichtigen zur Erfüllung gesetzt hat, abgelaufen ist und er bei Fristsetzung erklärt hat, er werde die Herstellung nach Fristablauf ablehnen.	479

Sonstiges

Bundesgerichtshof	4.5.2022	VII ZB 46/21	Sofortige Beschwerde gegen einen Beweisbeschluss ausnahmsweise statthaft, wenn bereits der Beweisbeschluss die Verletzung von Grundrechten einer Partei zur Folge hat und diese Verletzung sich im weiteren Verfahren nicht mehr vollständig beheben lässt	481
-------------------	----------	--------------	--	-----

Bundesgerichtshof	25.1.2022	VIII ZR 359/20	Keine Wiedereinsetzung nach §§ 233 ff. ZPO in die ver- säumte Frist zur Einlegung der Anschlussberufung gemäß § 524 Abs. 2 Satz 2 ZPO	484
Bundesgerichtshof	10.3.2022	IX ZB 36/20	Zu den inhaltlichen Anforderungen an das verfahrens- einleitende Schriftstück im Sinne von Art. 34 Nr. 2 Brüs- sel-I-VO	489
Bundesgerichtshof	7.7.2022	IX ZR 144/20*	Zulässigkeit des Abstehens vom Urkundenprozess in der Berufungsinstanz auch dann, wenn das Berufungsgericht auf die beabsichtigte Zurückweisung der Berufung durch Beschluss hingewiesen hat	491

Dokumentation

Brüssel aktuell	Aktionsplan und Gesetzespaket für die Kapitalmarkt- union	496
-----------------	--	-----

Bücherschau

	Münchener Kommentar zum Handelsgesetzbuch, Band 7: Transportrecht, 5. Aufl. Rezensent: Rechtsanwalt Klaus Vorpeil, Mainz	496
Klaus J. Hopt	Handelsgesetzbuch, 42. Aufl.	496

www.bzbzlive.de/retailbankentag23



21. Retail-Bankentag der Börsen-Zeitung

8. Mai 2023 Informationen: Tel. +49 69 2732 567

BZ live

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

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

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

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

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

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

Verlag: Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Keppler, Lehmann GmbH & Co. KG, Postfach 11 09 32, 60044 Frankfurt a. M.; Düsseldorf Straße 16, 60329 Frankfurt a. M.; Geschäftsführung: Mirjam Pütz (Vorsitzende), Axel Harms, Torsten Ulrich
Redaktionsleiter: Dr. Andreas Lange (0 69) 27 32-164, E-Mail: a.lange@wmrecht.de; Lektorat: Sandra Emmerich (0 69) 27 32-172, E-Mail: s.emmerich@wmrecht.de; Petra Schupp (0 69) 27 32-197, E-Mail: p.schupp@wmrecht.de; Redaktionsassistentin: Sylvia Mahler (0 69) 27 32-188, E-Mail: s.mahler@wmrecht.de
Anzeigen: Stephan Mänecke (069) 27 32-567, E-Mail: s.maenecke@wmrecht.de; Vertrieb/Nachbestellungen: (0 69) 27 32-142, Telefax (0 69) 23 26 85, E-Mail: vertrieb@wmggruppe.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. Urheberrechtlich geschützt. Urheberrecht 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

D 3-Z 187/Beil.

WM

WERTPAPIER-
MITTEILUNGEN

**Zeitschrift
für Wirtschafts-
und Bankrecht**

Sonder-
beilage
Nr. 2/2023

zu Nr. 10 vom
11. März 2023



**Neuere Rechtsprechung
des Bundesgerichtshofs
zur Gesellschaft mit beschränkter Haftung**
Von Manfred Born, Vorsitzender Richter am Bundesgerichtshof,
Karlsruhe

WERTPAPIER-MITTEILUNGEN TEIL IV

ISSN 0945-9715

(Druckschrift nach § 8 [1] der Postzeitungsordnung)

ZEITSCHRIFT FÜR

GESELLSCHAFT

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z42

UND ANGRENZENDES STEUERRECHT

Februar 2023 / Heft 1, Seiten 1–56 (22. Jahrgang)



Aufsätze

- 3 Die Umsetzung der EU-Mobilitätsrichtlinie – Wesentliche Neuerungen, Streitfragen und Kritikpunkte
Matthias Herzog
- 11 Der Fremdvergleich bei verbotener Einlagenrückgewähr: Tatfrage oder Rechtsfrage?
Walter Hermann und Lukas Liebenberger
- 21 Der Kartellbußgeldregress
Manuel Steiner

Judikatur

- 30 Aufforderung des Firmenbuchgerichts zur Anmeldung von Rechtstatsachen nicht bekämpfbar (OGH)
- 32 Scheinbestellung zum gewerberechtlichen und handelsrechtlichen Geschäftsführer (OGH)
- 34 Umschreibung der Kompetenzen eines Beirates in der Stiftungsurkunde – Verweis auf künftige Rechtsentwicklung unzulässig (OGH)
- 39 Verjährungsfrist für Haftung des Stiftungsvorstands (OGH)

Firmenbuch-Praxis

- 40 Anmeldung einer weiteren inländischen Zweigniederlassung eines ausländischen Rechtsträgers (hier: GmbH mit dem Sitz in einem Ort in einem EU-Mitgliedsstaat)

Angrenzendes Steuerrecht

- 42 Hälftesteuersatz in Folge des Einstellens der Erwerbstätigkeit bei „verunglückter“ Einbringung
Sebastian Bergmann
- 49 Keine Befristung der Rechnungsberichtigung nach § 11 Abs 12 UStG (VwGH)

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

INHALT

EDITORIAL

- 1 Liebe Leserinnen und Leser!

AUFSÄTZE

- 3 Die Umsetzung der EU-Mobilitätsrichtlinie – Wesentliche Neuerungen, Streitfragen und Kritikpunkte
Matthias Herzog
- 11 Der Fremdvergleich bei verbotener Einlagenrückgewähr: Tatfrage oder Rechtsfrage?
Walter Hermann und Lukas Liebenberger
- 21 Der Kartellbußgeldregress
Manuel Steiner

JUDIKATUR

- 30 Aufforderung des Firmenbuchgerichts zur Anmeldung von Rechtsatsachen nicht bekämpfbar
OGH 18.11.2022, 6 Ob 179/22z
- 32 Scheinbestellung zum gewerberechtigten und handelsrechtlichen Geschäftsführer
OGH 18.11.2022, 6 Ob 182/22s
- 34 Umschreibung der Kompetenzen eines Beirates in der Stiftungsurkunde – Verweis auf künftige
Rechtsentwicklung unzulässig
OGH 18.11.2022, 6 Ob 174/22i
- 39 Verjährungsfrist für Haftung des Stiftungsvorstands
OGH 24.10.2022, 8 Ob 123/22d

FIRMENBUCH-PRAXIS

- 40 Anmeldung einer weiteren inländischen Zweigniederlassung eines ausländischen Rechtsträgers
(hier: GmbH mit dem Sitz in einem Ort in einem EU-Mitgliedsstaat)
Wilhelm Birnbauer

ANGRENZENDES STEUERRECHT

AUFSÄTZE

- 42 Hälftesteuersatz in Folge des Einstellens der Erwerbstätigkeit bei „verunglückter“ Einbringung
Sebastian Bergmann

JUDIKATUR

- 49 Keine Befristung der Rechnungsberichtigung nach § 11 Abs 12 UStG
VwGH 15.12.2022, Ro 2019/13/0034
(Anmerkung von Sebastian Bergmann)

SERVICETEIL

- 51 Buchvorstellungen
- 55 Autorensseite
- 56 Impressum

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-218

ecolex

FACHZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTSRECHT

Schwerpunkt

Providerhaftung

- > Digital Services Act: Sorgfaltspflichten
- > Haftung großer Online-Plattformen
- > Plattformen und Urheberrechtsverletzungen

Stromverbrauchsreduktions-
gesetz

Komplizierte wechselseitige
Beteiligungen

Reform des EU-Designrechts

Unwirksames
Beschäftigungsverbot in AAB

EuGH-Update zur Umsatzsteuer

Casino-Totalverbot nach
Marktliberalisierung?



177 EDITORIAL

177 I Fought the Law, and the Law Won! Zur aktuellen Rsp für und gegen Anwäl:innen

Thomas Rabl

**183 SCHWERPUNKT
PROVIDERHAFTUNG**

183 Provider in der Pflicht – ein Überblick über die allgemeinen Sorgfaltspflichten nach dem Digital Services Act

Valentin Demschik

186 Digital Services Act: Haftung sehr großer Online-Plattformen für Inhalte Dritter

Johann Weidlinger

189 Checkliste: (K)Eine Haftung von Plattformanbietern für Urheberrechtsverletzungen

Roland Vesenmayer

193 ZIVIL- UND UNTERNEHMENSRECHT

193 Stromverbrauchsreduktionsgesetz – Stromsparen durch Demand Side Response

Franz Kienzl/Karin Groll

194 Produkthaftung für Strom: Neues aus Luxemburg!

Nicolas O. Zenz

196 Produkthaftung refurbished

Christian Handig

199 OGH 25. 10. 2022, 2 Ob 172/22s

Berechtigung des Leasingnehmers zur Geltendmachung der Umsatzsteuer bei Totalschaden eines geleasteten Fahrzeugs

200 OGH 21. 11. 2022, 8 Ob 119/22s

Einbeziehung sonstiger Gegenleistungen bei der Beurteilung eines auffallenden Missverhältnisses iSd § 879 Abs 2 Z 4 ABGB

200 OGH 18. 11. 2022, 6 Ob 204/22a

Rechtswirkungen einer „weichen“ Patronatserklärung

200 OGH 1. 6. 2022, 5 Ob 193/21z

„Weiterfresserschäden“ und laesio enormis (Daniel Gritsch)

201 OGH 21. 11. 2022, 8 Ob 81/22b

Fremdwährungskredit „bis zu bestimmtem Euro-Gegenwert“ erfüllt Bestimmtheitserfordernisse

202 OGH 22. 11. 2022, 1 Ob 164/22g

Entfall des Werklohnanspruchs bei Warnpflichtverletzung, die zur teilweisen Unbrauchbarkeit des Werks führt

203 OGH 18. 11. 2022, 6 Ob 10/22x

Keine Anwendung der Beweislastumkehr nach § 1298 ABGB ohne Nachweis eines objektiv fehlerhaften Verhaltens

203 OGH 25. 10. 2022, 2 Ob 160/22a

Verschuldensteilung bei Kollision mit einem die Fahrbahn überquerenden Fußgänger

204 OGH 18. 11. 2022, 6 Ob 170/22a

Unterlassungsanspruch wegen Verletzung der anwaltlichen Verschwiegenheitspflicht – zur Verjährung

204 OGH 22. 11. 2022, 2 Ob 177/22a

Unechte Doppelvertretung durch Übernahme eines zweiten Mandats?

204 OGH 8. 11. 2022, 5 Ob 115/22f

Zu eigenmächtigen Widmungsänderungen bei unspezifizierten Geschäftsraumwidmungen

205 OGH 22. 11. 2022, 10 Ob 46/22w

Zu Zinsminderungsansprüchen wegen Umsatzeinbußen in Folge der COVID-19-Pandemie

205 OGH 8. 11. 2022, 5 Ob 55/22g

Zu den Grenzen der Erhaltungspflicht des Vermieters beim „rechtlichen Untergang“ des Mietgegenstands

205 OGH 2. 11. 2022, 5 Ob 145/22t

Zur Abgrenzung zwischen Erhaltungsarbeiten zur Erhaltung der allgemeinen Teile der Baulichkeit und zur Senkung des Energieverbrauchs

206 OGH 2. 11. 2022, 5 Ob 134/22z

Zur Einschränkung der Verwendungsmöglichkeiten bei unspezifischen Geschäftsraumwidmungen

206 OGH 9. 11. 2022, 7 Ob 163/22d

Obliegenheitsverletzung gilt bei Bündelversicherung nur für die jeweilige Sparte

207 OGH 9. 11. 2022, 7 Ob 148/22y

Feuerversicherung: Auslegung des Begriffs „Asphaltflächen“

207 OGH 9. 11. 2022, 7 Ob 158/22v

Wasseraustritt in Folge des Verrückens einer Kaffeemaschine – Gefahr des täglichen Lebens

209 DISPUTE RESOLUTION

209 OGH 18. 11. 2022, 6 Ob 89/22i

Streitigkeiten zwischen Gesellschaftern einer GesbR sind im streitigen Verfahren zu entscheiden

210 OGH 18. 10. 2022, 4 Ob 78/22g

Zum Umfang des Fragerechts der Parteien nach § 184 ZPO

211 OGH 15. 12. 2022, 3 Ob 185/22k

Anwendung von § 9 EO bei Veräußerung der streitverfangenen Liegenschaft vor Schluss der mündlichen Verhandlung erster Instanz

211 OGH 24. 11. 2022, 17 Ob 14/22s

Bindung des Insolvenzverwalters an nicht ausgeübte Option

212 OGH 17. 11. 2022, 17 Ob 13/22v

Zum Vorsatz bei der absichtlichen Gläubigerbenachteiligung durch den Schuldner gem § 28 Z 1 IO

213 OGH 22. 11. 2022, 2 Ob 189/22s

Zum Erfordernis des „Ausrichtens“ gem Art 17 EuGVVO

214 GESELLSCHAFTSRECHT

214 Grundlagen und Reform des Creeping-in im Übernahmerecht (Teil II)

Sixtus-Ferdinand Kraus/Peter Huber

217 Wechselseitige Beteiligungen – komplizierte Details, einfache Grundfragen

Andreas Cahn

218 OGH 21. 11. 2022, 8 Ob 121/22k

Aufklärungspflichten bei krisenbedingter Unternehmensveräußerung (*Felix Michael/Klement Paul Fitz*)

220 OGH 18. 11. 2022, 6 Ob 182/22s

Zum Entgeltanspruch eines gewerberechtl. (Schein-) Geschäftsführers

221 OGH 18. 11. 2022, 6 Ob 112/22x

Dreijährige Verjährungsfrist des Bereicherungsanspruchs bei Verstoß gegen das Verbot der Einlagenrückgewähr aus kostenloser Zurverfügungstellung einer Wohnung an GmbH-Gesellschafter

223 WETTBEWERBS- UND IMMATERIALGÜTERRECHT

223 Reform des EU-Designrechts

Michael Horak/Philipp Agathocleous

226 OGH 22. 11. 2022, 4 Ob 33/22i

Zur Vermittlung kurzfristiger Untervermietungen von Gemeindewohnungen der Stadt Wien (*Bernhard Tonninger*)

227 OGH 22. 11. 2022, 4 Ob 134/22t

Markenrechtsverletzung durch „Dynamische Suchanzeigen“ in Google Ads (*Birgit Kapeller-Hirsch*)

228 OGH 20. 12. 2022, 4 Ob 193/22v

Konzeptschutz via Gemeinschaftsgeschmacksmuster? (*Adolf Zemann*)

229 EuGH 22. 12. 2022, C-148/21 und C-184/21

Markenbenutzung durch Online-Verkaufsplattform (*Michael Horak*)

231 ARBEITSRECHT

231 Unwirksames Beschäftigungsverbot in AAB für Wirtschaftstreuhandberufe

Georg Bruckmüller/Alexander Lamplmayr

233 OGH 23. 9. 2022, 4 Ob 69/22h

Unwirksames Beschäftigungsverbot in AAB für Wirtschaftstreuhandberufe

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

Kurzarbeit und Treuepflicht (*Wolfgang Mazal*)

234 OGH 21. 11. 2022, 8 ObA 58/22w

Nichtverlängerung von Bühnendienstverträgen (*Wolfgang Mazal*)

235 OGH 16. 12. 2022, 8 ObA 78/22m

Verweigerung der COVID-19-Impfung – erfolglose Kündigungsanfechtung (*Wolfgang Mazal*)

236 OGH 19. 12. 2022, 9 ObA 102/22y

Grobes Organisationsverschulden (*Wolfgang Mazal*)

236 OGH 19. 12. 2022, 9 ObA 124/22h

Mobbing im kirchlichen Dienst (*Wolfgang Mazal*)

238 STEUERRECHT

238 Tatsächliche und endgültige Vermögensverluste im Spannungsfeld zwischen §§ 9 und 10 KStG

Christian Knotzer/Yasmin Lawson/Philipp Scharizer

244 EuGH-Update – Umsatzsteuer

Rainer Borns/Theresa Gessl/Markus Mittendorfer

247 EuGH 1. 12. 2022, C-141/20 und C-269/20

EuGH C-141/20 und C-269/20 – Der Anfang vom Ende der deutschen (und österreichischen) Organschaftsregelung? (*Rainer Borns/Markus Mittendorfer*)

250 ÖFFENTLICHES WIRTSCHAFTSRECHT

250 Totalverbot nach Marktliberalisierung?

Timo Frick/Christian Piska/Stefan Rimmele

253 Rechtsprechung des EGMR

Alice Lea Nikolay/Stella Oswald

257 EuGH-Update – Öffentliches Wirtschaftsrecht

Agnes Balthasar-Wach/Cornelia Lanser

258 Neues aus Europa

Ulrike Giera/Maximilian Hautzenberg/Markus-Florian Rummel

261 EUROPA

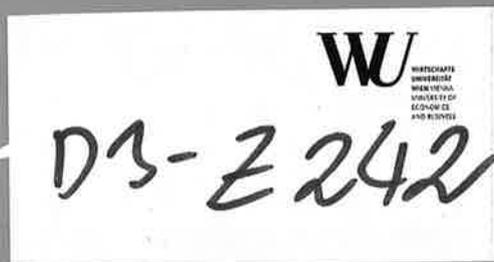
261 „Kammerbeiträge“ als staatliche Mittel iSd Art 107 Abs 1 AEUV?

Christoph Kölbl

182 IMPRESSUM

NZA

Neue Zeitschrift Arbeitsrecht



Zweiwochenschrift für die betriebliche Praxis



In Zusammenarbeit mit der
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von
Prof. Dr. Jobst-Hubertus Bauer
Dr. Susanne Clemenz
Prof. Dr. Johannes Peter Francken
Inken Gallner
Edith Gräfl
Prof. Dr. Matthias Jacobs
Dr. Thomas Klebe
Prof. Dr. Eckhard Kreßel
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 Sozialrecht



6/2023

25. März 2023
40. Jahrgang S. 321–384

Aus dem Inhalt

- D. Ludwig
**IT-Mitbestimmung und Datenschutz:
Grenzen der Rechte des Betriebsrats** 321
- M. Witteler/L. Moll
**Künstliche Intelligenz am Arbeitsplatz –
Datenschutz und Rechte des Betriebsrats** 327
- A. Barrein
**Auskunftsanspruch über Vermittlungsangebote
der Agentur für Arbeit** 334
- J. Titze/T. Buschmann
**Nachholen des Verhandlungsverfahrens in einer
ohne Arbeitnehmerbeteiligung gegründeten SE** 341
- EuGH
Verhältnis von täglicher zu wöchentlicher Ruhezeit 349
- BAG
**Kettenbetriebsübergang – Widerspruch gegen
den Übergang des Arbeitsverhältnisses** 352
- BVerwG
Pausen in „Bereithaltung“ als Arbeitszeit 358
- BAG
**Zulässigkeit der Verarbeitung personenbezogener
Daten in Betriebsvereinbarung?** 363
- BAG
**Vorlage ärztlicher AU vom ersten Tag an –
Mitbestimmung des Betriebsrats** 369
- BAG
**Amtszeit der Schwerbehindertenvertretung –
Unterschreiten des Schwellenwerts** 379



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

NZA Editorial

Georg-R. Schulz

Fidschi oder Frankfurt – „workation“ Fragen über Fragen!

III

NZA aktuell

Wichtige neue Entscheidungen

VI

Informationen

IX

Initiativstellungnahme des Ausschusses Arbeitsrecht im DAV zum Arbeitszeitrecht für angestellte
Anwält.innen

X

Positionspapier des Forums für Wirtschaftskanzleien im DAV zur Reform des Arbeitszeitgesetzes

XI

Impressum

XXII

Aufsätze und Berichte

Daniel Ludwig

IT-Mitbestimmung und Datenschutz: Grenzen der Rechte des Betriebsrats

321

Michael Witteler / Lucas Moll

Künstliche Intelligenz am Arbeitsplatz – Datenschutz und Rechte des Betriebsrats

327

Anton Barrein

Auskunftsanspruch über Vermittlungsangebote der Agentur für Arbeit

334

Kommentar

Julian Titze / Thomas Buschmann

Nachholen des Verhandlungsverfahrens in einer ohne Arbeitnehmerbeteiligung gegründeten SE

341

Buchbesprechungen

P. Schüren/W.Hamann, Arbeitnehmerüberlassungsgesetz (R. Krause)

346

W. Kohte/U. Faber/D. Busch, Gesamtes Arbeitsschutzrecht (A. Sagan)

347

H. Fuchs/R. Köstler/L. Pütz, Handbuch zur Aufsichtsratswahl (D. Ulber)

347



Blick ins Sozialrecht

Oliver Ricken

Erstattung von Arbeitgeberaufwendungen für Entgeltfortzahlungsleistungen in der Wartezeit	348
Bestandsschutzregelung in der Arbeitslosenversicherung wegen Anhebung der Geringfügigkeitsgrenze	348
Anrechnung von Trinkgeldern auf SGB II-Leistungen	348

Rechtsprechung

Arbeitsvertragsrecht

EuGH	02. 03. 2023 – C-477/21	Verhältnis von täglicher zu wöchentlicher Ruhezeit	349
BAG	15. 12. 2022 – 2 AZR 99/22	Kettenbetriebsübergang – Widerspruch gegen den Übergang des Arbeitsverhältnisses	352
BAG	17. 01. 2023 – 3 AZR 220/22	Kapitalwahlrecht im Rahmen einer bAV und AGB-Kontrolle	355
BVerwG	13. 10. 2022 – 2 C 7.21	Pausen in „Bereithaltung“ als Arbeitszeit	358
LAG Mecklenburg-Vorpommern	21. 06. 2022 – 2 Sa 251/21	Unangemessene Ausbildungsvergütung (Ls.)	362

Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

BAG	22. 09. 2022 – 8 AZR 209/21 (A)	Zulässigkeit der Verarbeitung personenbezogener Daten in Betriebsvereinbarung?	363
BAG	15. 11. 2022 – 1 ABR 5/22	Vorlage ärztlicher AU vom ersten Tag an – Mitbestimmung des Betriebsrats	369
BAG	14. 09. 2022 – 7 ABR 17/21	Vorzeitiges Ende der Amtszeit der Schwerbehindertenvertretung wegen Beendigung der Dienststellenfiktion	374
BAG	19. 10. 2022 – 7 ABR 27/21	Amtszeit der Schwerbehindertenvertretung – Unterschreiten des Schwellenwerts	379

Verfahrensrecht

LAG Berlin-Brandenburg	17. 11. 2022 – 26 Ta (Kost) 6090/22	Gegenstandswert – Antrag auf Einrichtung einer Einigungsstelle	383
-------------------------------	-------------------------------------	---	-----

NJW

Neue Juristische Woche

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z171



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

Aus dem Inhalt

- G. Schmidt*
Das Recht des Teilverkaufs von Immobilien 873
- S. Scheikholeslami-Sabzewari*
Die Kosten der Nebenintervention bei Abschluss
eines Prozessvergleichs 878
- T. Pfeiffer*
AGB-Auslegung und Meinungsfreiheit bei Plattform-
Bewertungen 881
- A. Staudinger/J. Busse*
Die Entwicklung des Reiserechts 884
- B. Scholika/L. Keller-Herder*
Die Entwicklung des Energierechts 890
- D. Staudenmayer*
Haftung für Künstliche Intelligenz 894
- EuGH*
Transparenzgebot bei Zeitaufwand-Klausel im
Anwaltsvertrag (Anm. *M. Kilian*) 903
- BGH*
Ermittlung des Wertersatzes bei widerrufener
Pkw-Finanzierung (Anm. *D. Stark*) 910
- BGH*
Willkürlich unterlassene Einzelrichter-Vorlage an
Vollspruchkörper (Anm. *M. Tolani*) 922
- BAG*
Beginn des Kündigungsverbots wegen Schwangerschaft 937

Mit Beilage:

NJW-Spezial Heft 6/2023



C.H. BECK

13/2023

23. März 2023
76. Jahrgang S. 873-944
www.njw.de

Aus NJW-aktuell

Interview

Schöffenwahl
2023

Forum

Das Fiskus-
erbrecht

Unternehmen

Bestechende
Risiken



0150202313

INHALT

Aufsätze

Gianandrea Schmidt

Das Recht des Teilverkaufs von Immobilien

873

Der Aufsatz macht es sich zur Aufgabe, die Kernfragen von Teilverkaufsverträgen zu identifizieren und in den Kontext kautelarjuristischer Lösungen zu stellen.

Sascha Scheikholeslami-Sabzewari

Die Kosten der Nebenintervention bei Abschluss eines Prozessvergleichs

878

Der Beitrag beschäftigt sich mit den verschiedenen Konstellationen einer Kostentragungspflicht des Nebenintervenienten nach Abschluss eines Prozessvergleichs.

Zur Rechtsprechung

Thomas Pfeiffer

AGB-Auslegung und Meinungsfreiheit bei Plattform-Bewertungen

881

(BGH NJW 2023, 918)

Bericht

Ansgar Staudinger / Jan Busse

Die Entwicklung des Reiserechts im zweiten Halbjahr 2022

884

Boris Scholtka / Laurenz Keller-Herder

Die Entwicklung des Energierechts im Jahr 2022

890

Forum

Dirk Staudenmayer

Haftung für Künstliche Intelligenz

894

Buchbesprechungen

Hartung / Scharmer: Berufs- und Fachanwaltsordnung: BORA/FAO (Susanne Offermann-Burckart) •

901

Lahusen: „Der Dienstbetrieb ist nicht gestört“ (Bastian Schneider)

NJW-aktuell

Editorial Gleichberechtigung im Erwerbsleben N. Oberthür	3	Interview Auf dem Boden des Grundgesetzes? R. Busch	12	Anzeigenschwerpunkt LL.M.-Special	21
Agenda	6	Forum Staat oder Verwandtschaft – wer erbt? M. Möller	14	Rubrikenmarkt	26
Meldungen/Kolumne	7	Bericht aus Brüssel Zwischenstand Europäische Staatsanwaltschaft A. Gamisch	17	web.report	28
Gesetzgebung	8	Recht im Unternehmen Risiken bestechender Argumente O. Mückenberger/T. Friedrich	19	Stellenmarkt	29
Rechtsprechung in Kürze	8			Beck'sche Zeitschriften	42
Entscheidung der Woche	9			Buchhinweise	44
				Personalien	46
				Heftvorschau/Impressum	48

INHALT

Rechtsprechung



Europäische Gerichte

EuGH 12.01.23 – C-395/21
**Transparenzgebot bei Zeitaufwand-Klausel
 im Anwaltsvertrag** (Anm. M. Kilian) 903

LG Stuttgart 15.11.22 – 31 O 125/21
**Auskunftspflicht des Wirtschaftsprüfers
 gegenüber Wirecard-Insolvenzverwalter (Ls.)** 930

Verfassungsgerichte

BVerfG 25.01.23 – 2 BvR 2255/22
**Subsidiaritätsgrundsatz bei Hausverbot und
 Umgangsregelung** 909

Strafgerichte

BGH 23.11.22 – 5 StR 347/22
**Geständnis nach Verständigung und erfolgreiche
 Revision der Staatsanwaltschaft** 931

Zivilgerichte

BGH 25.10.22 – XI ZR 44/22
**Ermittlung des Wertersatzes bei widerrufenem
 Pkw-Finanzierung** (Anm. D. Stark) 910

Verwaltungsgerichte

OVG Münster 03.02.23 – 16 B 1590/21
**Entziehung der Fahrerlaubnis wegen Cannabis-
 Konsums** 935

BGH 28.09.22 – VIII ZR 319/20
**Zulässigkeit einer negativen Bewertung bei
 eBay – „Versandkosten Wucher!!“** 918

OVG Lüneburg 03.02.23 – 12 ME 6/23
**Unterlassene Nutzung des beA wegen fehlender
 Chipkarte (Ls.)** 937

BGH 10.11.22 – III ZR 13/22
**Willkürlich unterlassene Einzelrichter-Vorlage
 an Vollspruchkörper** (Anm. M. Tolani) 922

Arbeitsgerichte

BAG 24.11.22 – 2 AZR 11/22
**Beginn des Kündigungsverbots wegen
 Schwangerschaft** 937

BGH 17.11.22 – VII ZR 297/21
**Kollegium als gesetzlich zuständiger Richter –
 Vorlagepflicht des Einzelrichters** 925

Finanzgerichte

OLG Brandenburg 10.11.22 – 12 U 69/22
**Kündigungsabrechnung bei unbefugtem
 Subunternehmereinsatz** 927

BFH 20.10.22 – III R 13/21
**Pflegelohn für behindertes Kind und dessen
 Ehegattenunterhalt** 941

Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 6/2023

Miet- und Immobilienrecht
 Sonderkündigungsrechte im Mietverhältnis

Arbeitsrecht
 Meldepflichten bei Krankheit und Unfall

Familienrecht
 Fortschreibung der Düsseldorfer Tabelle für Vergangenheit

Insolvenzrecht
 Inkongruenz einer Aufrechnungslage

Erbrecht
 Neues Bürgergeld – Folgen für die Gestaltungspraxis

Verfahrens- und Kostenrecht
 Verteidigung gegen mehrere Adhäsionsklagen

Verkehrsrecht
 Haftung nach Explosion ausgebaute E-Roller-Batterie

Anwalt und Kanzlei
 Neuerungen im RDG und in der BRAO

Baurecht
 Bauplanungsrecht und atypische Gewerbebetriebe

Alle Rubriken
 Rechtsprechungsübersichten

Die wichtigsten Informationen zu zentralen Rechtsgebieten

Ständige Autoren

Daniel Benkert
 Stephan Beukelmann
 Michael Dahl
 Christian Dahns
 Michael Drasdo
 Dirk Figgner
 Martin Haußleiter
 Maximilian Heim
 Dieter Leuering
 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

M. Drasdo, Sonderkündigungsrechte im Mietverhältnis – Ein Überblick 161
 Kein Aneignungsrecht bei unwirksamem Teileigentumsverzicht 162

Familienrecht

Fortschreibung der Düsseldorfer Tabelle auch für die Vergangenheit 164
 Unterhaltsvorschussgesetz – Mitwirkungspflicht für Leistungen 164

Erbrecht

W. Roth/P. Goratsch, Neues Bürgergeld – Folgen für die Gestaltungspraxis 167
 Kein Verstoß gegen HGB bei Erbeinsetzung katholischen Vereins 168

Verkehrsrecht

Haftungsfragen nach Explosion der ausgebauten Batterie eines E-Rollers 169
 Verkehrsunfall an einem Bahnübergang 169

Baurecht

A. Henke, Bauplanungsrechtliche Zulässigkeit atypischer Gewerbebetriebe 172
 Haftung des Generalunternehmers beim Einsturz einer Bautreppe 173

Gesellschaftsrecht

Beteiligung an Willensbildung der GbR trotz Stimmverbot 175
 Zahlung von Sonderbeiträgen eines ehrenamtlichen Bürgermeisters 175

Arbeitsrecht

D. Benkert, Meldepflichten des Arbeitnehmers bei Krankheit und Unfall 178
 Widerspruchsrecht beim Kettenbetriebsübergang 179

Insolvenzrecht

Inkongruenz einer Aufrechnungslage 181
 Insolvenzanfechtung bei ehelicher Auseinandersetzungsvereinbarung 181

Strafrecht

J. Wehner, Billigung eines Angriffskriegs 184
 Konkurrenzverhältnis von Gläubigerbegünstigung und Bankrott 185

Verfahrens- und Kostenrecht

Verteidigung gegen mehrere Adhäsionsklagen 187
 Verfahrenswert bei Streit über eine Covid-19-Impfung eines Kinds 187

Anwalt und Kanzlei

C. Dahns, Neuerungen im RDG und Nachbesserungen der BRAO 190
 Verantwortungsübernahme auch ohne Zusatz „i.V.“ möglich 191



6/2023

23. März 2023



Inhalt

Miet- und Immobilienrecht

Von Michael Drasdo

- M. Drasdo*, Sonderkündigungsrechte im Mietverhältnis – Ein Überblick 161
Kein Aneignungsrecht bei unwirksamem Teileigentumsverzicht (OLG Zweibrücken) 162
Erloschene GdWE – „Auferstanden aus Ruinen“ infolge WEMoG? (LG Dresden) 162
Bestandskräftiger Kostenumlagebeschluss und Vertrauensschutz (LG Frankfurt a. M.) 163
Grundsteuer bei Erschließungskostenübernahme im Kaufvertrag (BFH) 163

Familienrecht

Von Martin Haußleiter und Barbara Schramm

- Fortschreibung der Düsseldorfer Tabelle auch für die Vergangenheit (OLG Düsseldorf) 164
Unterhaltsvorschussgesetz – Mitwirkungspflicht für Leistungen (VG Hamburg) 164
Abtrennung einer Folgesache bei unzumutbarer Härte (OLG München) 165
Zuweisung der Ehewohnung trotz Umbaumaßnahmen nach Trennung (OLG München) 165
Einvernehmliches Wechselmodell – Vorrang des Umgangsverfahrens (OLG Frankfurt a. M.) 166

Erbrecht

Von Wolfgang Roth

- W. Roth / P. Goratsch*, Das neue Bürgergeld – Folgen für die erbrechtliche Gestaltungspraxis 167
Kein Verstoß gegen HGBP bei Erbeinsetzung katholischen Vereins (OLG Frankfurt a. M.) 168
Erbunwürdigkeit bei offenkundig unwirksamem Testament (LG Kassel) 168

Verkehrsrecht

Von Dirk Figgner und Friederike Quaisser

- Haftungsfragen nach Explosion der ausgebauten Batterie eines E-Rollers (BGH) 169
Verkehrsunfall an einem Bahnübergang (OLG Celle) 169
Anspruch auf Streichung aus Hinweis- und Informationssystem (LG Mannheim) 170

Baurecht

Von Rudi Seckel und Marc Steffen

- A. Henke*, Die bauplanungsrechtliche Zulässigkeit atypischer Gewerbebetriebe 172
Haftung des Generalunternehmers beim Einsturz einer Bautreppe (OLG Brandenburg) 173
Verfestigung einer Splittersiedlung durch unzulässigen Ersatzbau (OVG Lüneburg) 174
Bauaufsichtliches Einschreiten innerhalb der WEG nur ausnahmsweise (OVG Weimar) 174

Gesellschaftsrecht

Von Dieter Leuring und Daniel Rubner

- Beteiligung an Willensbildung der GbR trotz Stimmverbot (BGH) 175
Zahlung von Sonderbeiträgen eines ehrenamtlichen Bürgermeisters (BGH) 175
Unternehmensvertrag mit GmbH als Obergesellschaft nicht eintragbar (BGH) 176
Festsetzung der Gründungskosten in einer GmbH-Satzung (OLG Schleswig) 177

Arbeitsrecht Von Daniel Benkert und Robert von Steinau-Steinrück

D. Benkert, Meldepflichten des Arbeitnehmers bei Krankheit und Unfall 178
 Widerspruchsrecht beim Kettenbetriebsübergang (BAG) 179
 Abberufung des Datenschutzbeauftragten aus wichtigem Grund (EuGH) 180

Insolvenzrecht Von Michael Dahl und Raul Taras

Inkongruenz einer Aufrechnungslage (BGH) 181
 Insolvenzanfechtung bei ehelicher Auseinandersetzungsvereinbarung (OLG Düsseldorf) 181
 Verjährungsfrist bei erneuter Bestellung des Sonderinsolvenzverwalters (OLG Düsseldorf) .. 182
 Wiedereinsetzung bei fehlender Belehrung über Folgen des § 302 InsO (AG Düsseldorf) 183

Strafrecht Von Stephan Beukelmann und Maximilian Heim

J. Wehner, Billigung eines Angriffskriegs 184
 Abweichung vom revisionsrechtlichen Regelungskonzept (BGH) 185
 Konkurrenzverhältnis von Gläubigerbegünstigung und Bankrott (BGH) 185
 Lösungsanspruch bei strafunmündigen Kindern (OLG Frankfurt a. M.) 185
 Einwand gegen in Hauptverhandlung reduzierte Gerichtsbesetzung (OLG Stuttgart) 186

Verfahrens- und Kostenrecht Von Norbert Schneider

Verteidigung gegen mehrere Adhäsionsklagen (BGH) 187
 Verfahrenswert bei Streit über eine Covid-19-Impfung eines Kinds (OLG Karlsruhe) 187
 Substanziierungserfordernis im Vergütungsfestsetzungsverfahren (VG Augsburg) 188
 Anrechnung einer fiktiven Geschäftsgebühr (VG Leipzig) 189

Anwalt und Kanzlei Von Christian Dahns

C. Dahns, Neuerungen im RDG und Nachbesserungen der BRAO 190
 Verantwortungsübernahme auch ohne Zusatz „i.V.“ möglich (BGH) 191

ISSN 1613-4621

NJW Spezial
Die wichtigsten Informationen
zu speziellen Rechtsgebieten

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

Redaktion:
 Rechtsanwältin *Nathalie Dennier* (Ver-
 kehrsrecht); Rechtsanwältin *Dr. Melanie*
Döge, LL.M. (Gesellschaftsrecht); Rechts-
 anwalt *Michael Dollmann* (Koordination
 und Schlussredaktion); Rechtsanwalt
Tobias Freudenberg (Insolvenzrecht);
 Rechtsanwältin *Antje Glinski* (Anwalt

und Kanzlei); Rechtsanwältin *Irina*
Huth (Familienrecht); Rechtsanwalt
Dr. Andreas Kappus (Miet- und Immo-
 bilienrecht); Rechtsanwältin *Dr. Maria*
Naucke-Löbker (Erbrecht); Rechtsan-
 wältin *Dr. Susanne Reinemann* (Verfah-
 rens- und Kostenrecht); Rechtsanwalt
 Prof. *Dr. Achim Schunder* (Arbeitsrecht);
 Rechtsanwältin *Dr. Monika Spiekermann*
 (Baurecht); Rechtsanwalt *Dr. Stephan*
Tausch (Strafrecht).

Redaktionsrichtlinie C.H.BECK:
 Redaktionsrichtlinien und Werkabkür-
 zungen sind im Zitierportal des Verlags
 C.H.BECK abrufbar: www.zitierportal.de

Urheber- und Verlagsrechte: Alle in die-
 ser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge
 sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt
 auch für die veröffentlichten Gerichts-
 entscheidungen und ihre Leitsätze, so-
 weit sie vom Einsendenden oder von der

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

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

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

Erscheinungsweise: Zweimal im Monat
 als Beilage zur NJW.

Bezugspreise 2023: Der Bezugspreis von
 NJW-Spezial ist im Bezugspreis von
 NJW enthalten.
 Jahrestei- und -register sind nur noch
 mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

Druck: Mayr Miesbach GmbH, Am Wind-
 feld 15, 83714 Miesbach.



E 20084 F

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

Archiv öffentlicher

D3-2142

In Verbindung mit

Peter Badura † · Rüdiger Breuer
Udo Di Fabio · Jochen Abr. Frowein
Peter Häberle · Gerhard Robbers

Herausgegeben von

Martin Eifert · Annette Guckelberger
Peter M. Huber · Frank Schorkopf

147. Band, Heft 4
Dezember 2022



Mohr Siebeck



Inhalt

Abhandlungen

- Prof. Dr. *Gunnar Folke Schuppert*, Berlin
Wandel des Eigentums. Zu seiner Verortung im Dreieck von
Struktur-, Funktions- und Auffassungswandel des Eigentums 463
- Prof. Dr. *Michael W. Müller*, Mannheim
„Complex structures of freedom and unfreedom“.
Zur Entwicklung der Strukturidee des Eigentums und zu ihrer
Erschließung für Teilbereiche der modernen Wirtschaftsordnung 518
- Prof. Dr. *Martin Kment / Sophie Borchert*, Augsburg
Intertemporalität in der Energiewende. Neukonstruktion
des Umweltrechts unter verfassungsrechtlichem Einfluss 582

Literatur

Besprechungen

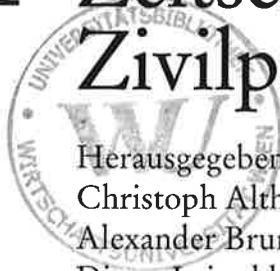
- Jens Kersten: Die Notwendigkeit der Zuspitzung.
Anmerkungen zur Verfassungstheorie
(Prof. Dr. Dr. h.c. *Thomas Vesting*, Frankfurt) 648
- Giorgio Agamben: An welchem Punkt stehen wir? Die Epidemie als Politik
(Dr. *Rike Sinder*, Freiburg) 652
- Bastian Schneider: Fernmeldegeheimnis und Fernmeldeaufklärung
(Dr. *Michael Guttner*, München) 658
- Redaktionelle Notiz 663

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z1P4

ZZP

Zeitschrift für Zivilprozess



Herausgegeben von
Christoph Althammer,
Alexander Bruns,
Dieter Leipold,
Rolf Stürner

ZZP Heft 1 (März) 2023
Band 136
Seiten 1-126

2023

Aus dem Inhalt

*Prof. Dr. Dominik Skauradszun/
Alana Julia Harnack*

ÖSTERREICH
1020 WIEN
Welthandelsplatz 1 - Haus LC
Zeitschriftenmanagement
Universitätsbibliothek
Wirtschaftsuniversität Wien
2817570 / 1
Presse International, 05261
Wolters Kluwer Deutschland GmbH, Postfach 2352, 56513 NEUWIED,



Carl Heymanns Verlag



Inhalt

Abhandlungen

<i>Prof. Dr. Dominik Skauradszun/Alana Julia Harnack</i> Zur Einbettung der Beweislastverteilung nach § 327b Abs. 6 BGB in das deutsche Zivilprozessrecht.	3
<i>Dr. Felix Berner</i> Der normative Gehalt der Prozessökonomie im Zivilprozess.	23
<i>Dr. Andreas Sesing-Wagenpfeil</i> Inkongruenz von prozessualer Erklärungslast und materieller Auskunftspflicht – ein Fall für die reziproke Anwendung von § 93 ZPO?	57
<i>Dr. Maximilian Menn</i> Die Kostenverteilung bei Nebenforderungen	93

Rezensionen

Madeleine Tolani: <i>Parteiherrschaft und Richtermacht</i> (<i>Prof. Dr. Christoph A. Kern, LL.M. (Harvard), Heidelberg</i>)	105
Martin Trenker: <i>Einvernehmliche Parteidisposition im Zivilprozess</i> (<i>Univ.-Prof. Mag. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser</i>)	116
Ivan Labusga: <i>Insolvenzanfechtung von Austauschgeschäften</i> (<i>Dr. Johannes Richter, Bonn</i>)	120

Vergabe

D3-Z146

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

Zeitschrift für das gesamte Vergaberecht

OSTERREICH
1020 WIEN
Welthandelsplatz 1 - Haus LC
Zeitschriftenmanagement
Universitätsbibliothek
Wirtschaftsuniversität Wien
2817570 / 1
Presse International, 62192
Wollers Kluwer Deutschland GmbH, Postfach 2352, 56513 NEUWIED, D



PRIORITY
PRIORITAIRE
LUFTPOST

FACHBEIRAT

Univ.-Prof. Dr. Martin Burgi, München

Jochem Gröning, Berlin

Dr. Matthias Krist, Koblenz

VorsRi'inOLG Dr. Christine Maimann,
Düsseldorf

Malte Müller-Wrede, Berlin

Dr. Annette Mutschler-Siebert, Berlin

Dr. Olaf Otting, Hanau

Dr. Norbert Reuber, Köln

Ri'inBGH Dr. Stefanie Roloff, Karlsruhe

Prof. Dr. Mark von Wietersheim, Berlin

Univ.-Prof. Dr. Jan Ziekow, Speyer



Heft 2
Februar 2023
Seiten 135–282
23. Jahrgang
Art.-Nr. 23888302

2

Grundprinzipien

EuGH, 10.11.2022 Vorabentscheidung; Carsharing; Dienstleistungs-konzession; Beschaffungsbezug; Betriebsrisiko; Auftragswert • S. 159

EuGH, 10.11.2022 Vorabentscheidung; offene Handelsgesellschaft; Gemeinschaftsunternehmen; Einheitliche Europäische Eigenerklärung; Kapazitäten anderer Unternehmen • S. 179

EuGH, 27.10.2022 Vorabentscheidung; Omnibusersatzteile; EG-Typengenehmigung; Nachweis der Gleichwertigkeit; geeignete Mittel • S. 190

BGH, 13.09.2022 Schadensersatz; überhöhte Einheitspreise; geforderter Preis; Aufklärung; Nachunternehmerleistung; falsche Angaben • S. 205

OLG Düsseldorf, 22.06.2022 Ausschlussgründe; schwere Verfeh-lung; Patentrechtsverletzung; Selbstreinigung; zulässiger Zeitraum für Ausschlüsse • S. 211

OLG Düsseldorf, 25.05.2022 Beschaffungsdienstleistung; Rechtsdienstleistungen; erlaubte Nebentätigkeiten; Gebot der Losvergabe • S. 232

OLG Karlsruhe, 07.09.2022 Leistungsversprechen; Einhaltung von Datenschutzbestimmungen; berechtigte Zweifel; Dokumentation • S. 252

VK Rheinland, 28.06.2022 Konzession; öffentlicher Auftrag; Abgrenzung; Teilnahmewettbewerb; Eignungsprüfung; Vertrau-enstatbestand • S. 263

Werner Verlag

Vergaberecht

Zeitschrift für das gesamte Vergaberecht

INHALT 2 · 2023

Editorial
Impressum

I
V

Aufsätze

Das Gesetz über die Beschaffung sauberer Straßenfahrzeuge – ein (kritisches) Brevier zur Anwendung und zur Umsetzung im Vergabeverfahren
Frederic Delcuvé

135

Augen auf bei Nachweisen über Merkmale der Leistungsbeschreibung, der Gleichwertigkeit und von Ausführungsbedingungen!
Alexander Hübner

152

Rechtsprechung

EuGH, Ur. v. 10.11.2022 – C-486/21 – „SHARENGO“
Vorabentscheidung; Carsharing; öffentlicher Lieferauftrag; Dienstleistungskonzession; Beschaffungsbezug; Betriebsrisiko; Schwel-
lenwert; Auftragswert

159

Anmerkung: Antweiler

177

EuGH, Ur. v. 10.11.2022 – C-631/21 – „Taxi Horn Tours“
Vorabentscheidung; Zulässigkeit; offene Handelsgesellschaft; Wirtschaftsteilnehmer; Gemeinschaftsunternehmen; Einheitliche Europäische Eigenerklärung; Kapazitäten anderer Unternehmen

179

Anmerkung: Pfarr

189

EuGH, Ur. v. 27.10.2022 – C-68/21 – „Iveco Orecchia“
Vorabentscheidung; Sektorenvergabe; Omnibusersatzteile; EG-Typengenehmigung; Nachweis der Gleichwertigkeit; geeignete Mittel; Herstellerbescheinigung

190

BGH, Ur. v. 13.09.2022 – XIII ZR 9/20 – „Deponiekosten“
Schadensersatz; positives Interesse; Bauauftrag; Leistungsbeschreibung; Auslegung;

Empfängerhorizont; überhöhte Einheitspreise; geforderter Preis; Aufklärung; Nachunternehmerleistung; falsche Angaben; schwere Verfehlung

205

Anmerkung: Kus

209

OLG Düsseldorf, Beschl. v. 22.06.2022 – VII-Verg 36/21 – „Sturmgewehre“

Ausschlussgründe; schwere Verfehlung im Rahmen der beruflichen Tätigkeit; Vollbeweis; Patentrechtsverletzung; Vernichtungswahrscheinlichkeit; Grundsatz der Verhältnismäßigkeit; Selbstreinigung; Schadensausgleich; zulässiger Zeitraum für Ausschlüsse; Beginn der Frist; Antragsbefugnis

211

Anmerkung: Goede

229

OLG Düsseldorf, Beschl. v. 25.05.2022 – VII-Verg 33/21 „Rechtsdienstleistung“

Beschaffungsdienstleistung, unerlaubte Rechtsberatung; Rechtsdienstleistungen; erlaubte Nebentätigkeiten; Gebot der Losvergabe; Fachlos; Antragsbefugnis; Verletzung außervergaberechtlicher Normen; vergaberechtliche Anknüpfungsnorm; Rügefrist

232

Anmerkung: Noch

242

OLG Rostock, Beschl. v. 01.09.2022 – 17 Verg 2/22 – „Arbeitshefte“

Schulbuchbeschaffung; Buchpreisbindung; vergaberechtliche Anknüpfungsnorm; öffentlicher Auftrag; mittelbare Stellvertretung; Wertung; fehlende Erklärungen; eindeutige Vorgaben; Antrag auf Verlängerung der aufschiebenden Wirkung; Antragsbefugnis; Rüge

243



OLG Karlsruhe, Beschl. v. 07.09.2022 – 15 Verg 8/22
– „digitales Entlassmanagement“

Leistungsversprechen; Einhaltung von Datenschutzbestimmungen; berechnete Zweifel; Änderung der Vergabeunterlagen; Unterauftragnehmer; Austausch; Bieterinformation; Angabe von Gründen; Dokumentation; Rüge; Erkennbarkeit; hinreichende Anhaltspunkte

252

Anmerkung: Schwabe

260

VK Rheinland, Beschl. v. 28.06.2022 – VK 39/21 – „Mietwagenzentrum“

Konzession; öffentlicher Auftrag; Mietvertrag; Abgrenzung; widersprüchliche Vergabeunterlagen; Auslegung; fehlende Unterlagen; Übermittlungsrisiko; Teilnahmewettbewerb; Eignungsprüfung; Vertrauensstatbestand; Eigenerklärung; Pflicht zur Überprüfung; Verwaltungsgebühr

263

Anmerkung: Lange

281

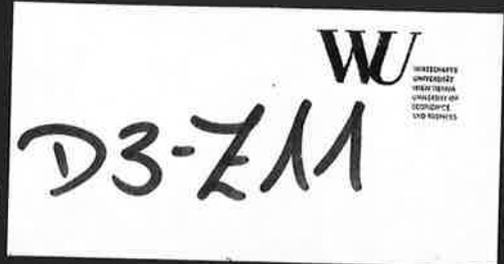
Herausgeber: RA Bernhard Stolz, RAin Loni Goldbrunner, Stolz Goldbrunner Klein Rechtsanwälte PartG mbB, Nymphenburger Straße 179, 80634 München, Telefon: 089/4522977-0, Fax: 089/4522977-20, E-Mail: vergaber@sgk-vergaberecht.de

Fachbeirat: Univ.-Prof. Dr. Martin Burgi, München • Richter am BGH a.D. Jochem Gröning, Berlin • RA Dr. Matthias Krist, Koblenz • Vors.-Richterin am OLG Dr. Christine Maimann, Düsseldorf • RA Malte Müller-Wrede, Berlin • RA Annette Mutschler-Siebert, Berlin • Dr. Olaf Otting, Hanau • Dr. Norbert Reuber, Köln • Richterin am BGH Dr. Stefanie Roloff, Karlsruhe • RA Prof. Dr. Mark von Wietersheim, Berlin, Geschäftsführer forum vergabe e.V. • Univ.-Prof. Dr. Jan Ziekow, Speyer

Mitarbeiterinnen und Mitarbeiter: RA Dr. Abel, München • RA Amelung, Frankfurt • RA Dr. Antweiler, Düsseldorf • Dipl.-Ing. Baumann, Augsburg • RA Prof. Dr. Benedict, Mannheim • RA Dr. Braun, Leipzig • RA Conrad, Berlin • RA Dr. Deckers, Köln • RAin Diercks-Oppler, Hamburg • RA Dörn, Frankfurt • RA Dr. Dobmann, Berlin • RA Donhauser, München • RA Dr. Drömann, Hamburg • Referent Deutscher Städte- und Gemeindebund Düsterdiek, Bonn • MR Prof. Dr. Erdmann, Hannover • RAin

Gielen, Berlin • RA Goede, München • RA Dr. Greb, Berlin • RA Dr. Gulich, Braunschweig • RA Hartung, München • RA Dr. Haug, Bremen • RA Dr. Hausmann, Berlin • RA Dr. Herrmann, München • RA Dr. Hertwig, Köln • RA Dr. Horn, Frankfurt • RA Horstkotte, Rostock • RA Dr. Hübner, Stuttgart • RA Kafedžić, Berlin • RA Prof. Dr. Kainz, München • RA Kaiser, Mainz • RA Dr. Klein, Berlin • RA Klein, München • RA Köhler, Leipzig • RA Dr. Kus, Mönchengladbach • RA Lange, Berlin • RA Prof. Dr. Leinemann, Berlin • RAin Lindemann, Berlin • RAin Dr. Losch, Hannover • RA Dr. Lück, Köln • RA Dr. Mädler, Leipzig • RA Dr. Mantler, München • RA Dr. Meißner, Köln, Referentin Deutscher Städtetag • RA Müller, Berlin • RA Dr. Noch, München • RA Dr. Opitz, Frankfurt • RA Dr. Ortner, München • RA Pauli, Mannheim • RA Dr. Pfannkuch, Kiel • RAin Dr. Pfarr, Stuttgart • Portz, Bonn, Beigeordneter des Deutschen Städte- und Gemeindebundes • RA Poschen, Köln • RA Dr. Prieß, Berlin • RA Probst, Berlin • RA Prof. Dr. Reidt, Berlin • RA Dr. Renner, München • RAin Dr. Rosenkötter, Frankfurt • RA Dr. Schalk, Schrobenhausen • RA Dr. Schraner, Berlin • RA Dr. Schwabe, Frankfurt • RA Dr. Siebler, München • RA Dr. Stickler, Leipzig • Richter am OLG a.D. Summa, Mainz • RA Dr. Ulshöfer, Stuttgart • RA Trautner, Frankfurt • RA Dr. Voppel, Köln • RA Prof. Dr. Wagner, Leipzig • RA Weihrach, Köln

Betriebs Berater



12 | 2023

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

20.3.2023 | 78. Jg.
Seiten 641–704

DIE ERSTE SEITE

Prof. Dr. Klaus-Peter Naumann, WP/StB

Zur Jahresabschluss-Saison: Unsicherheiten in der Finanzberichterstattung transparent machen!

WIRTSCHAFTSRECHT

Dirk Recktenwald, EMBA, RA

Die grenzüberschreitende Hinausspaltung zur Aufnahme nach dem UmRUG – Teil I | 643

Meike Dresler-Lenz, RAin, und **Dr. Daniel Lehmann**, RA

Pflichtteilsrecht als Fallstrick für den Generationswechsel in Familienunternehmen | 648

STEUERRECHT

Axel Neumann-Tomm, StB/FBStR, **Dr. Marcus Helios**, RA/StB,

Alexander Röhl, B.A., und **Tobias Frambach**, B.A.

Windfall tax für deutsche Gemeinden | 663

Nils Bleckmann, RA/StB, und **Uwe Fetzer**, RA/StB

Holdinggesellschaften und der Vorsteuerabzug – Neue Wege des EuGH? | 668

BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

Dr. Jens Freiberg, WP, und **Immo Kipp**, StB

IASB-Vorschlag zur Bilanzierung von Transaktionen unter gemeinsamer Kontrolle – Absage an die Präsentation kombinierter Abschlüsse? | 683

ARBEITSRECHT

Dr. Stefan Müller, RA/FAArbR, und **Marc Becker**, RA

Änderungen im (Familien-)Pflegezeit- und Elternzeitrecht in Umsetzung der RL (EU) 2019/1158 | 692

Wirtschaftsrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

- EuGH:** Pro Rauchfrei II (9.3.2023 – C-356/22)
- EuGH:** Papierfabrik Doetinchem (2.3.2023 – C-684/21)
- BGH:** Keine Eintragung des Gewinnabführungsvertrags zwischen zwei GmbH im Handelsregister der Obergesellschaft (31.1.2023 – II ZB 10/22)
- BGH:** Auswirkung eines geringfügigen Belehrungsfehlers auf Ausübung des Widerspruchsrechts (15.2.2023 – IV ZR 353/21)
- BGH:** Verjährungsbeginn Dieselfall (13.12.2022 – VI ZR 1008/20)
- BGH:** Inhaltskontrolle einer Kündigungsregelung in VOB/B (2002) (19.1.2023 – VII ZR 34/20)
- BGH:** Rückgewähranspruch bei entfallener Gegenleistungspflicht (hier: Unmöglichkeit) (26.1.2023 – IX ZR 17/22)
- BGH:** Widerruf eines Allgemein-Verbraucherdarlehensvertrags bei verbundenem Fahrzeugkaufvertrag im stationären Handel (hier: Weiterveräußerung an Dritten) (14.2.2023 – XI ZR 152/22)
- BGH:** Widerruf eines Allgemein-Verbraucherdarlehensvertrags bei verbundenem Fahrzeugkaufvertrag im stationären Handel (hier: Wieder-Veräußerung an Händler) (14.2.2023 – XI ZR 537/21)

Verwaltung

- EU-Kommission:** Staatliche Beihilfen – Befristeter Rahmen zur Krisenbewältigung angenommen
- BaFin:** Moratorium über Silicon Valley Bank Germany Branch

Gesetzgebung

- BRAK:** Änderungen in BORA und FAO treten zum 1.6.2023 in Kraft

Aufsätze

Dirk Recktenwald, EMBA, RA

Die grenzüberschreitende Hinausspaltung zur Aufnahme nach dem UmRUG – Teil I

Am 1.3.2023 ist das UmRUG in Kraft getreten. Damit hat der deutsche Gesetzgeber die europarechtlichen Vorgaben der sog. UmwRL in nationales Recht umgesetzt. Der Beitrag behandelt das Verfahren der grenzüberschreitenden Spaltung zur Aufnahme einer deutschen Kapitalgesellschaft auf eine oder mehrere dem Recht eines anderen EU-/EWR-Mitgliedstaates unterliegende Kapitalgesellschaften (sog. grenzüberschreitende Hinausspaltung zur Aufnahme) nach den durch das UmRUG neu eingefügten Bestimmungen des UmwG.

Meike Dresler-Lenz, RAin, und Dr. Daniel Lehmann, RA

Pflichtteilsrecht als Fallstrick für den Generationswechsel in Familienunternehmen

Die Unternehmer der Babyboomer-Generation gehen in den Ruhestand. Soll das Unternehmen von einem Familienmitglied fortgeführt werden, stellt sich oft ein Problem: Der Nachfolger soll nicht „nur“ Geschäftsführer werden, sondern auch bei Gesellschafterbeschlüssen eine starke Position haben. Deshalb sollen andere Erben weniger oder keine Gesellschaftsanteile erhalten, also „weichen“. Gibt es nicht ausreichend Privatvermögen, aus dem die weichenden Erben einen Ausgleich erhalten, können gesetzliche Pflichtteilsansprüche weicher Erben den Unternehmensnachfolger finanziell stark belasten. Der Beitrag gibt einen Überblick über Grundlagen des Pflichtteils- und des Unternehmensnachfolgerechts und Vorkerungen, um das Pflichtteilsproblem interessengerecht zu lösen.

Entscheidungen

- EuGH:** Christian Louboutin vs. Amazon (22.12.2022 – C-148/21 und C-184/21 – dazu BB-Kommentar von **Dr. Marco Stief, LL.M., RA**)
- BGH:** Anwaltliche Sorgfaltspflichten bei Übermittlung fristgebundener Schriftsätze über beA entsprechen denen bei Übersendung per Telefax (11.1.2023 – IV ZB 23/21)
- BGH:** Zur Pfändbarkeit des Pflegegelds (20.10.2022 – IX ZB 12/22)

Steuerrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

- EuGH:** Lieferung von Gebäuden oder Gebäudeteilen und dem dazugehörigen Grund und Boden, wenn sie vor dem Erstbezug erfolgt – keine Bestimmungen des nationalen Rechts zur Festlegung der Einzelheiten der Anwendung des mit dem Erstbezug verbundenen Kriteriums (9.3.2023 – C-239/22)
- EuGH:** Steuerbefreiung von Versicherungs- und Rückversicherungsumsätzen – Begriff ‚Versicherungsumsätze‘ – Weiterverkauf von Unfallfahrzeugwracks, die bei Versicherten erworben wurden (9.3.2023 – C-42/22)
- BFH:** Geschäftsführerhaftung: Überwachungsverschulden, eigenes Unvermögen (15.11.2022 – VII R 23/19)
- BFH:** Verfassungsmäßigkeit des Übergangsrechts zur Einführung der Veräußerungsgewinnbesteuerung gemäß § 20 Abs. 2 S. 1 Nr. 7 EStG mit Wirkung vom 1.1.2009 (13.12.2022 – VIII R 23/20)
- BFH:** Keine Identität zwischen einer Erbengemeinschaft und einer aus den Miterben gebildeten GbR (19.1.2023 – IV R 5/19)
- BFH:** Bewertung eines GmbH-Anteils mit stark disquotale ausgestalteten Rechten; Vertrauensschutz hinsichtlich der Bewertung von Sachzuwendungen (16.11.2022 – X R 17/20)
- BFH:** Sozialversicherungsrente und Art. 19 Abs. 4 DBA-Italien 1989 (17.8.2022 – I R 17/19)
- BFH:** Schuldzinsenabzug aus einem Darlehen zur Finanzierung einer Bürgschaftsinanspruchnahme (22.2.2023 – VIII B 4/22)

Aufsätze

Axel Neumann-Tomm, StB/FBStR, Dr. Marcus Helios, RA/StB, Alexander Röhl, LL.M., und Tobias Frambach, B.A.

Windfall tax für deutsche Gemeinden

Ungerechte Zufälligkeiten der Hinzurechnungsbesteuerung nach ATAD-Umsetzung

Die Hinzurechnungsbesteuerung wurde durch das ATAD-Umsetzungsgesetz an die EU-Richtlinie angepasst, ohne ihre wahren Probleme anzugehen. So führte die Reform zu neuen Problemfeldern und unterwirft nun auch bislang unkritische Sachverhalte der Hinzurechnungsbesteuerung. Davon profitieren vor allem die deutschen Gemeinden, weil die über 15 % betragende ausländische Ertragsteuer nicht auf die Gewerbesteuer, die auf den Hinzurechnungsbetrag entfällt, angerechnet werden kann. Ein besonderes Problem sind dabei Erträge aus Rückstellungsaufösungen, die in eine Zeit fallen, in der die ausländische Gesellschaft Zwischengesellschaft ist. Wie damit umgegangen werden kann, wird am Beispiel einer Luxemburger Rückversicherungsgesellschaft gezeigt.

Nils Bleckmann, RA/StB, und Uwe Fetzer, RA/StB

Holdingsgesellschaften und der Vorsteuerabzug – Neue Wege des EuGH?

Die Rechtsprechung des EuGH zur Unternehmereigenschaft und deren Vorsteuerabzug hat in den letzten 20 Jahren eine deutliche Entwicklung vollzogen. Von den Grundzügen über das feingliedrige Herausarbeiten einzelner Facetten schien sich dennoch ein nachvollziehbarer Rahmen ausgebildet zu haben. Die auf einem Vorlagebeschluss des BFH beruhende Entscheidung des EuGH zur umsatzsteuerrechtlichen Behandlung von Gesellschafterbeiträgen wirft jedoch die Frage auf, ob es zu einer Neubewertung des bisherigen Verständnisses kommen muss.

Entscheidungen

- BFH:** Private Veräußerungsgeschäfte – Besteuerung des auf tagesweise vermietete Räume entfallenden Veräußerungsgewinns (19.7.2022 – IX R 20/21)
- FG Köln:** Feststellungsbescheid über den Wert von zugewendetem Grundbesitz kein Grundlagenbescheid für die Erbschaftsteuer (19.9.2022 – 7 K 2272/21)

641

661

643

648

663

668

655

657

659

671

674

Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

Die Woche im Blick

Rechnungslegung

IASB: Leitlinien zur Entwicklung von Angabevorschriften

EFRAG: Grundlagen für Schlussfolgerungen zu den ESRs

EFRAG: Diskussionspapier zu variablen Gegenleistungen

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

DRSC: Eröffnung eines Liaison Hub an der Goethe-Universität Frankfurt

Wirtschaftsprüfung

IDW: Schreiben zum IASB Exposure Draft 2023/1 „International Tax Reform – Pillar Two Model Rules“

IDW: Formelle Prüfung der Angaben zur Frauenquote als Bestandteil der Erklärung zur Unternehmensführung (IDW EPS 351 (02.2023))

IDW: Drei aktualisierte IDW-Prüfungshinweise der 970er-Reihe

WPK: Einhaltung geldwäscherechtlicher Vorschriften durch Prüfungsstellen von Sparkassenverbänden

WPK: Aktualisierung der Übersicht der Listen der Länder mit hohem Geldwäscherisiko

Personalie

BDO: Dr. Jens Freiberg rückt zum 1.7.2023 in den Vorstand auf

Aufsatz

Dr. Jens Freiberg, WP, und Immo Kipp, StB

IASB-Vorschlag zur Bilanzierung von Transaktionen unter gemeinsamer Kontrolle – Absage an die Präsentation kombinierter Abschlüsse?

Der Beitrag beleuchtet den aktuellen Stand zum Forschungsprojekt des International Accounting Standards Board (IASB) zur bilanziellen Abbildung von Common-Control-Transaktionen. Ausgehend von der vorherrschenden Bilanzierungspraxis eines Predecessor Accounting werden die Auswirkungen des Diskussionspapiers DP/2020/2 auf die Struktur und den Inhalt von offengelegten (Finanz-)Kennzahlen eines neuen Berichtssubjekts, das nach konzerninternen Carve-out-Transaktionen eine eigene Börsennotierung anstrebt, untersucht.

Entscheidung

BFH: Übergang der Gewinnermittlung von der Einnahmen-Überschussrechnung zur Gewinnermittlung nach Durchschnittssätzen

(23.11.2022 – VI R 31/20 – dazu BB-Kommentar von

Stephan Abele, RA/StB)

681

683

688

Arbeitsrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

BAG: Vertragsstrafe – Weiterbildung zum Facharzt – AGB – befristeter Ausschluss der ordentlichen Kündigung – Höhe der Vertragsstrafe (20.10.2022 – 8 AZR 332/21)

BAG: Pflegedienst in der Ambulanz einer Universitätsklinik – Zulage nach der Vorbemerkung Nr. 8 zu Teil IV Abschnitt 1 EntgO TV-L (19.1.2023 – 6 AZR 62/22)

BAG: Korrigierende Höhergruppierung im Anwendungsbereich des TVöD (VKA) – Beginn der Stufenlaufzeit (8.12.2022 – 6 AZR 459/21)

LAG Nürnberg: Benachteiligung – Bewerbung – Geschlecht – Entschädigung (13.12.2022 – 7 Sa 168/22)

Aufsatz

Dr. Stefan Müller, RA/FAArbR, und Marc Becker, RA

Änderungen im (Familien-)Pflegezeit- und Elternzeitrecht in Umsetzung der RL (EU) 2019/1158

Die RL (EU) 2019/1158 vom 20.6.2019, ABl. L 188/79 („VereinbarkeitsRL“) wurde am 12.7.2019 vom Europäischen Parlament beschlossen und trat zum 20.6.2019 in Kraft. Sie umfasst verschiedene Vorgaben zur Eltern- und Pflegezeit. Während zahlreiche Richtlinienvorgaben bereits im deutschen Recht umgesetzt sind, bedürfen andere zum Teil noch der Umsetzung. Der deutsche Gesetzgeber hat daher am 1.12.2022 das Gesetz zur Umsetzung der VereinbarkeitsRL beschlossen (BGBl. I 2022, 2510) und mit diesem einige Anpassungen im Pflege- und Elternzeitrecht vorgenommen. Die Neuregelungen sind gem. Art. 5 des Umsetzungsgesetzes am 24.12.2022 in Kraft getreten. Der folgende Beitrag gibt einen ersten Überblick über die damit verbundenen Änderungen.

Entscheidung

BAG: Betriebliche Altersversorgung – Anpassung – wirtschaftliche Lage – Gewinnabführungsvertrag

(15.11.2022 – 3 AZR 505/21 – dazu BB-Kommentar von

Dr. Thomas Frank, RA)

691

692

698



Betriebs Berater **StB**
Der Steuerberater

Frankfurter Verrechnungspreis-Konferenz 2023

24. Mai 2023

Steigenberger Frankfurter Hof

veranstaltungen.ruw.de/fvk



Die Erste Seite

Prof. Dr. Klaus-Peter Naumann, WP/StB

Zur Jahresabschluss-Saison: Unsicherheiten in der Finanzberichterstattung transparent machen!

Impressum/Vorschau

VIII

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

Betriebs Berater



13 | 2023

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

27.3.2023 | 78. Jg.
Seiten 705–768



DIE ERSTE SEITE

Prof. Dr. Guido Förster

Grenzüberschreitende Umstrukturierungen: erleichtert oder erschwert?

WIRTSCHAFTSRECHT

Dirk Recktenwald, EMBA, RA

Die grenzüberschreitende Hinausspaltung zur Aufnahme nach dem UmRUG – Teil II | 707

Dr. Sandra Link, LL.M. (Columbia), RAin, und **Tilman Siebert**, RA

Besonderheiten bei M&A-Transaktionen mit chinesischen Erwerbern | 713

STEUERRECHT

Prof. Dr. Dieter Dziadkowski

Einkommensteuertarif auf dem Weg aus der Verfassungskonformität | 726

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

Auswirkungen des Bürgergeldes auf den Grundfreibetrag | 730

BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

Dr. Annetrin Veit, RAin/StBin

BB-Rechtsprechungs- und Verwaltungsreport zur Bilanzierung betrieblicher Altersversorgung 2022/2023 | 746

ARBEITSRECHT

Dr. Henriette Norda, LL.M., RAin/FAinArbR

(Arbeitsrechtliche) Folgen der Inanspruchnahme von Entlastungen aus den Energiepreispbremsen | 756

Wirtschaftsrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

EuGH: Abgas-Skandal – Schadensersatzanspruch des Käufers eines Kfz mit unzulässiger Abschaltvorrichtung gegen Fahrzeughersteller (21.3.2023 – C-100/21)

EuGH: Missbrauch einer beherrschenden Stellung – Zur Kontrolle von Unternehmenszusammenschlüssen i.S.d. Art. 21 Abs. 1 VO (EG) Nr. 139/2004 (16.3.2023 – C-449/21)

EuGH: Voraussetzungen für Abberufung eines Datenschutzbeauftragten (9.2.2023 – C-453/21)

EuGH-Schlussanträge: SCHUFA – Automatisierte Erstellung eines Wahrscheinlichkeitswerts über Fähigkeit einer Person, einen Kredit zu bedienen, ist Profiling i.S.d. DSGVO (16.3.2023 – C-634/21)

BGH: Schutzwirkung der Gesetzlichkeitsfiktion gem. Art. 246a § 1 Abs. 2 S. 2 EGBGB nur bei unveränderter Übernahme der Muster-Widerrufsbelehrung (1.12.2022 – I ZR 28/22)

BGH: Action Replay (23.2.2023 – I ZR 157/21)

BGH: Zur Beschränkung der Vertretungsmacht des Vorstandsglieds einer AG (17.1.2023 – II ZB 6/22)

BGH: Insolvenzanfechtung – Zur gesetzlichen Vermutung der Kenntnis vom Gläubigerbenachteiligungsvorsatz des Schuldners (12.1.2023 – IX ZR 71/22)

Verwaltung

BaFin: Erlaubniserteilung an SVB Germany

Gesetzgebung

BGBI. II: Inkrafttreten des Übereinkommens über Einheitliches PatG

Aufsätze

Dirk Recktenwald, EMBA, RA

Die grenzüberschreitende Hinausspaltung zur Aufnahme nach dem UmRUG – Teil II

Am 1.3.2023 ist das UmRUG in Kraft getreten. Damit hat der deutsche Gesetzgeber die europarechtlichen Vorgaben der sog. UmwRL in nationales Recht umgesetzt. Der Beitrag behandelt das Verfahren einer grenzüberschreitenden Spaltung zur Aufnahme einer deutschen Kapitalgesellschaft auf eine oder mehrere dem Recht eines anderen EU-/EWR-Mitgliedstaates unterliegende Kapitalgesellschaften (sog. grenzüberschreitende Hinausspaltung zur Aufnahme) nach den durch das UmRUG neu eingefügten Bestimmungen des UmwG.

Dr. Sandra Link, LL.M. (Columbia), RAin, und **Tilman Siebert**, RA

Besonderheiten bei M&A-Transaktionen mit chinesischen Erwerbern

Bereits angesichts der kulturellen und sprachlichen Unterschiede zwischen chinesischen Erwerbern und den deutschen Zielunternehmen haben M&A-Transaktionen mit chinesischen Erwerbern ihre besonderen Herausforderungen. Unter dem Einfluss geopolitischer Veränderungen und einer zunehmenden politisch motivierten Skepsis gerade gegenüber chinesischen Erwerbern wurde nicht nur in den letzten Jahren die Investitionskontrolle zunehmend ausgebaut, sondern aktuell mit der Drittstaatensubventionsverordnung der EU ein weiteres regulatorisches Kontrollinstrument geschaffen. Der Beitrag will einen Überblick über die rechtlichen Besonderheiten bei M&A-Transaktionen mit chinesischen Erwerbern geben.

Entscheidungen

BGH: Zur Herstellung einer Aufrechnungslage im Insolvenzverfahren (8.12.2022 – IX ZR 175/21) 719

OLG Schleswig: Offenlegung des von der GmbH übernommenen 721

Gründungsaufwands im Gesellschaftsvertrag

(21.2.2023 – 2 Wx 50/22 – dazu BB-Kommentar von

Dr. Lukas Eßers, RA)

Steuerrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

BVerfG: Rückwirkende Einführung einer körperschaftsteuerrechtlichen Regelung betreffend vororganschaftliche Mehrabführungen teilweise nichtig (14.12.2022 – 2 BvL 7/13, 2 BvL 18/14)

BFH: Verfahrensrechtliche Möglichkeiten zur Korrektur des Zinslaufs in einer Zinsberechnung (13.12.2022 – VIII R 16/19)

BFH: Organschaft: Steuerschuldner und finanzielle Eingliederung (18.1.2023 – XI R 29/22 [XI R 16/18])

BFH: Organschaft: Erneute EuGH-Vorlage

(26.1.2023 – V R 20/22 [V R 40/19])

Aufsätze

Prof. Dr. Dieter Dziadkowski

Einkommensteuertarif auf dem Weg aus der Verfassungskonformität

Die Lohnsteuer sprudelt neben der Umsatzsteuer weiter auf hohem Niveau. Während die Umsatzsteuer an den Preiserhöhungen und der galoppierenden Inflation direkter Profiteur der realen Situation ist, geht die Lohnsteuer bekanntlich zwei Wege. Zunächst ist die Lohnsteuer auch durch Lohnerhöhungen nominal direkt und durch die Kalte Progression noch außerdem heimlich an Steuererhöhungen beteiligt, trotz zunehmenden Kaufkraftverlustes. Durch die zum Teil populistischen Einlassungen auf der steuerpolitischen Ebene und Ankündigungen zum Inflationsausgleich besteht die Gefahr, dass der Abbau der Kalten Progression zerredet, statt realisiert wird. Das liegt auch daran, dass die Tarifgestaltung in § 32a Abs. 1 EStG ohne mathematische Grundkenntnisse nicht nachvollzogen werden kann. Für alle am Gesetzgebungsverfahren Beteiligten ist und sollte es eine große Herausforderung sein, den Einkommensteuertarif transparent und bürgerfreundlich zu gestalten. Die Frage der Gerechtigkeit sollte im Mittelpunkt stehen und die reale wirtschaftliche Situation der Steuerzahlenden Berücksichtigung unter Beachtung der inflationären Entwicklung des täglichen Lebens (Grundbedarf) finden. Da die geänderten Einkommensteuertarife diesen Voraussetzungen noch nicht gerecht werden können, nimmt der Verfasser eine Überprüfung auf Basis der verfassungsrechtlichen Vorgaben und der zwischenzeitlichen Entwicklung der realen Verhältnisse in Deutschland vor, wobei jüngste Untersuchungen aus finanzwissenschaftlichen Institutionen beigezogen werden.

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

Auswirkungen des Bürgergeldes auf den Grundfreibetrag

Im Bundesgesetzblatt ist am 20.12.2022 das sog. Bürgergeld-Gesetz, im Langtitel „Zwölftes Gesetz zur Änderung des Zweiten Buches Sozialgesetzbuch und anderer Gesetze – Einführung eines Bürgergeldes (Bürgergeld-Gesetz)“ veröffentlicht worden. Das Bürgergeld ist ein Grundeinkommen bzw. Grundsicherung für erwerbstätige und bedürftige Menschen und löst das bisherige Arbeitslosengeld II ab 1.1.2023 ab. Dieser Beitrag geht der Frage nach, ob nach Arbeitslosengeld II und Bürgergeld der Grundfreibetrag diesen Anforderungen bei Alleinstehenden noch entspricht.

Entscheidungen

EuGH: Justizielle Zusammenarbeit in Strafsachen – Begriff „Justizbehörde“ – Steuerbehörde, die die Rechte und Pflichten der Staatsanwaltschaft im Rahmen einer steuerstrafrechtlichen Ermittlung wahrnimmt 736

(2.3.2023 – C-16/22)

BFH: Besteuerung der Vermietung nicht ortsfester Wohncontainer an Arbeitnehmer 741

(29.11.2022 – XI R 13/20)

Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

Die Woche im Blick

744

Rechnungslegung

IASB: ED/2023/2 – vorgeschlagene Änderungen an IFRS 9 und IFRS 7

IPSASB: Standardentwurf zu Konzessionsvermietungen

FASB: Änderungsvorschlag zu Einkommensteuern

EFRAG: Stellungnahme zu IAS 12

DRSC: Europäische Kommission fordert von EFRAG eine stärkere Fokussierung auf die Implementierung von Set 1 der ESRS

DRSC: Start der Evaluation zur Anwendung der IFRS in Deutschland

DRSC: BMF veröffentlicht den Diskussionsentwurf des MinBestRL-UmsG

Wirtschaftsprüfung

WPK: Stellungnahme zum Vorschlag für eine Richtlinie zur Harmonisierung bestimmter Aspekte des Insolvenzrechts

WPK: Typologiepapier der FIU für Wirtschaftsprüfer und Steuerberater

Aufsatz

Dr. Annetrin Veit, RAin/StBin

746

BB-Rechtsprechungs- und Verwaltungsreport zur Bilanzierung betrieblicher Altersversorgung 2022/2023

Urteile zur bilanziellen Behandlung der betrieblichen Altersversorgung (bAV), die im Zeitraum März 2022 bis März 2023 veröffentlicht wurden, werden in diesem Beitrag mit ihren Kernpunkten dargestellt und in den Gesamtkontext eingeordnet. Zu Urteilen und Verwaltungsanweisungen aus früheren Zeiträumen s. die Reports von Veit in BB 2022, 559 ff.; BB 2021, 619 ff.; BB 2020, 683 ff.; BB 2019, 684 ff.; BB 2018, 683 ff.; BB 2017, 682 ff.; BB 2016, 747 ff.; BB 2015, 619 ff.; BB 2014, 939 ff.; BB 2013, 747 ff.; BB 2012, 691 ff.; BB 2011, 81 ff.; BB 2010, 751 ff.; BB 2009, 542 ff.

Entscheidung

FG Köln: Aktivierung von Ansprüchen aus einer Rückbauverpflichtung 750 (15.9.2022 – 10 K 1809/18 – dazu BB-Kommentar von

Gero von Glasenapp, RA/StB)



Frankfurter Krypto Konferenz

9. November 2023

Steigenberger Frankfurter Hof

ruw.de/krypto



Neuerscheinung Buch

Omlor/Link

Kryptowährungen und Token (Hrsg.)

2. Auflage 2023 | Recht Wirtschaft Steuern 1179 S. | Hardcover, € 209,-

ISBN: 978-3-8005-1841-8 | Infos unter: shop.ruw.de

Arbeitsrecht

Die Woche im Blick

755

Entscheidungen

BAG: Bestimmender Schriftsatz – Telefaxdienst – eingescannte Unterschrift (17.1.2023 – 3 AZR 158/22)

BAG: Kündigungsschutzklage – Auslegung Feststellungsantrag Parteienträge (28.2.2023 – 2 AZN 22/23)

LAG Köln: Vergleich im Berufungsverfahren Flughafen Köln/Bonn / .ver.di (16.3.2023 – 8 SaGa 3/23)

LAG Nürnberg: Arbeitnehmerlose SE – Komplementärin – Arbeitnehmerbeteiligung (1.9.2022 – 3 TaBV 29/21)

LAG Nürnberg: Betriebliche Übung – Wirksamkeit – Jubiläumswendung (23.11.2022 – 2 Sa 271/22)

Aufsatz

Dr. Henriette Norda, LL.M., RAin/FAinArbR

756

(Arbeitsrechtliche) Folgen der Inanspruchnahme von Entlastungen aus den Energiepreisbremsen

Am 24.12.2022 sind das Gesetz zur Einführung einer Strompreisbremse (Strompreisbremsegesetz, StromPBG) sowie das Gesetz zur Einführung von Preisbremsen für leitungsgebundenes Erdgas und Wärme (Erdgas-Wärme-Preisbremsengesetz, EWPBG) in Kraft getreten. Diese Gesetze beinhalten nicht nur Entlastungen für private Haushalte, sondern auch in erheblichem Umfang für Unternehmen, indem sie den vergünstigten Bezug von Strom und Gas ermöglichen. Der Zeitraum der Entlastung ist nach § 3 Abs. 1 StromPBG und § 1 Abs. 1 EWPBG zunächst begrenzt bis zum 1.1.2024. Im jeweiligen Abs. 2 ist dabei bereits eine Möglichkeit zur Verlängerung des zeitlichen Anwendungsbereichs bis zum 30.4.2024 vorgesehen. Die Inanspruchnahme von Entlastungen ist jedoch nicht bedingungslos möglich. Beide Gesetze sehen beim Bezug von Förderungen ab einer bestimmten Höhe jeweils eine Pflicht zur Erhaltung bestehender Arbeitsplätze (§ 37 StromPBG und § 29 EWPBG) sowie ein Verbot der Gewährung von Boni und Dividenden (§ 37a StromPBG und § 29a EWPBG) vor. Beide Regelungen gehen mit Handlungsbedarf für Unternehmen einher, die Förderungen beziehen. Die korrespondierenden Normen sind dabei nahezu wortgleich, ebenso wie die entsprechenden Passagen der jeweiligen Gesetzesbegründung, sodass sie im Folgenden gemeinsam betrachtet werden können.

Entscheidung

BAG: Initiativrecht des Betriebsrats – elektronische Zeiterfassung 760 (13.9.2022 – 1 ABR 22/21 – dazu BB-Kommentar von

Dr. Christian Ley, RA/FAArbR)

Neuerscheinung Buch

Dahl/Göpfert/Helm (Hrsg.)

Erfolg durch Mitbestimmung

1. Auflage 2023, Betriebs-Berater Schriftenreihe Arbeitsrecht

156 Seiten, Broschur, € 89,-

ISBN: 978-3-8005-1794-7/ Infos unter: shop.ruw.de/18173

Die Erste Seite

Prof. Dr. Guido Förster

Grenzüberschreitende Umstrukturierungen: erleichtert oder erschwert?

Impressum/Vorschau

VIII

DER BETRIEB

1948 | 2023

75
JAHRE

12

Seite 657 – 720
20. März 2023
76. Jahrgang

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN
VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

DS-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. Franceska Werth

Magazin

Gastkommentar

Philipp Egler
Die geplante Abhilfeklage:
Schwere Geburt der ersten
„richtigen“ Sammelklage in
Deutschland

Betriebswirtschaft

Adrian Götz/Claudia Schmuck/Markus Harz/Marko Loose
Interdisziplinäre Herausforderungen bei globalen Teamstrukturen und
grenzüberschreitenden Verantwortungsbereichen (Teil I) 657

Steuerrecht

Michael Pannen
Grundsätze der Vorsteuerzurechnung bei heterogener Tätigkeit
am Beispiel von Wohnungsunternehmen 664

Christoph Schmidt
Das zwischenstaatliche Vorabverständigungsverfahren im deutschen
Steuerverfahrensrecht – Licht und Schatten des § 89a AO (Teil II) 668

Endgültiges BMF-Schreiben zum „Nullsteuersatz“ für die Lieferung von
Photovoltaikanlagen (K. Dorn/S. Beyer/L. Wenke) 677

Vorläufige Festsetzung des GewSt-Messbetrags (FinMin.) 679

Zur Besteuerung von Stock Options im Fall des Ansässigkeitswechsels (BFH) 683

Wirtschaftsrecht

Philipp Volmer
ESG-Anforderungen in Sanierungskonzepten 694

Schadensersatzanspruch auf Zustimmung zur Rückgängigmachung einer
Satzungsänderung trotz Bestandskraft des Änderungsbeschlusses
(G. Seulen/D. Falkowski) 697

Gewinnabführungsvertrag zwischen zwei GmbHs: Keine Eintragung im
Handelsregister der Obergesellschaft (BGH) 698

Arbeitsrecht

Stefan Middendorf/Gracjan Modrzyk
Die Konstruktion des „Employer of Record“ im Lichte des deutschen
Arbeitnehmerüberlassungs- und Mitbestimmungsrechts 709

Unpfändbarkeit einer Corona-Sonderzahlung als Erschwerniszulage i.S.v.
§ 850a Nr. 3 ZPO (M. Herberger) 714

Schulungsveranstaltungen: Arbeitgeber können Betriebsratsmitglieder
nicht auf kostengünstige Webinare verweisen (H. Lütthge) 715

Eine vom Betriebsrat verlangte innerbetriebliche Stellenausschreibung ist
vor der Entscheidung über die Besetzung vorzunehmen (BAG) 717

Im Abonnement enthalten:

Inhalt

MAGAZIN

Gastkommentar <i>Philipp Egler</i>	M4
Kurzbeiträge	M6
Impressum	M12

BETRIEBSWIRTSCHAFT

AUFSATZ

Internationales Steuerrecht/Sonstige BWL

Interdisziplinäre Herausforderungen bei globalen Teamstrukturen und grenzüberschreitenden Verantwortungsbereichen (Teil I)

StB Adrian Götz, Hamburg / StB Claudia Schmuck, Essen / StB Markus Harz, Köln / RA Dr. Marko Loose, München

DB1430380 (Kurzfassung vgl. S. M6) S. 657

STEUERRECHT

AUFSATZ

Umsatzsteuer

Grundsätze der Vorsteuerzurechnung bei heterogener Tätigkeit am Beispiel von Wohnungsunternehmen

StB Prof. Dr. Michael Pannen, Bochum

DB1430784 (Kurzfassung vgl. S. M7) S. 664

Internationales Steuerrecht/Abgabenordnung

Das zwischenstaatliche Vorabverständigungsverfahren im deutschen Steuerverfahrensrecht – Licht und Schatten des §89a AO (Teil II)

Prof. Dr. iur. Christoph Schmidt, Ludwigsburg

DB1431387 (Kurzfassung vgl. S. M8) S. 668

KOMPAKT

Umsatzsteuer

Endgültiges BMF-Schreiben zum „Nullsteuersatz“ für die Lieferung von Photovoltaikanlagen: Änderungen und Klarstellungen vorgenommen

StBin Dr. Katrin Dorn / StBin Stephanie Beyer / Dipl.-Fw. Luca Wenke, alle Hamburg

DB1432552 S. 677

VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Abgabenordnung

Steuerliche Maßnahmen zur Unterstützung der Opfer des Erdbebens in der Türkei und in Syrien

BMF, Schreiben vom 27.02.2023

DB1432851 S. 679

Abgabenordnung/Gewerbsteuer

Vorläufige Festsetzung (§165 Abs.1 AO) des GewSt-Messbetrags

Oberste Finanzbehörden der Länder, gleichlautende Erlasse vom 06.02.2023

DB1432850 S. 679

Umsatzsteuer

Spenden für technische Hilfe zur Reparatur kriegsbeschädigter Infrastruktur in der Ukraine

BMF, Schreiben vom 13.03.2023

DB1432836 S. 679

ENTSCHEIDUNGEN

Körperschaftsteuer/Abgabenordnung

Keine Drittanfechtung bei Feststellungsbescheiden zum steuerlichen Einlagekonto

BFH, Urteil vom 21.12.2022 – I R 53/19

DB1432674 S. 680

Einkommensteuer

Zur Besteuerung von Stock Options im Fall des Ansässigkeitswechsels

BFH, Urteil vom 21.12.2022 – I R 11/20

DB1432215 S. 683

Einkommensteuer

Kein Zufluss von Bonuszinsen aus einem Bausparvertrag bei nur buchmäßigem Ausweis der Zinsen auf einem Bonuskonto

BFH, Urteil vom 15.11.2022 – VIII R 18/20

DB1432217 S. 686

Umsatzsteuer

Steuerentstehung und -berichtigung bei späterer Vereinnahmung des Entgelts

BFH, Beschluss vom 28.09.2022 – XI R 28/20

DB1432220 S. 690

Internationales Steuerrecht

Sozialversicherungsrente und Art. 19 Abs. 4 DBA-Italien 1989

BFH, Urteil vom 17.08.2022 – I R 17/19

DB1433362 S. 693



AUFSATZ

Restrukturierung

ESG-Anforderungen in Sanierungskonzepten*Dr. Philipp Volmer, Hamburg und Bremen*

DB1431588 (Kurzfassung vgl. S. M9)

S. 694

KOMPAKT

Haftungsrecht

Schadensersatzanspruch auf Zustimmung zur Rückgängigmachung einer Satzungsänderung trotz Bestandskraft des Änderungsbeschlusses*RA Dr. Günter Seulen / David Falkowski, beide Köln*

DB1432290

S. 697

ENTSCHEIDUNGEN

GmbH-Recht

Gewinnabführungsvertrag zwischen zwei GmbHs: Keine Eintragung im Handelsregister der Obergesellschaft*BGH, Beschluss vom 31.01.2023 – II ZB 10/22*

DB1432658

S. 698

Insolvenzrecht

Schenkungsanfechtung: Keine unentgeltliche Gegenleistung eines Schuldners trotz Unmöglichkeit der dem Gläubiger obliegenden Leistung*BGH, Beschluss vom 26.01.2023 – IX ZR 17/22*

DB1432835

S. 701

Insolvenzrecht/Verfahrensrecht

Schadensersatzklage und Forderungsabtretung vor Insolvenzeröffnung: Zur Prozessführungsbefugnis des Zedenten und des Insolvenzverwalters*BGH, Urteil vom 15.12.2022 – I ZR 135/21*

DB1427274

S. 703

Rechtsanwaltsrecht

Kontrollpflicht des Anwalts bei Übermittlung fristgebundener Schriftsätze über das beA*BGH, Beschluss vom 20.09.2022 – XI ZB 14/22*

DB1420261

S. 708

Rechtsanwaltsrecht

Zum Organisationsverschulden des Prozessbevollmächtigten bei Ausgangskontrolle fristgebundener Schriftsätze*BGH, Beschluss vom 22.11.2022 – XI ZB 13/22*

DB1428256

S. 708

AUFSATZ

Mitbestimmungsrecht

Die Konstruktion des „Employer of Record“ im Lichte des deutschen Arbeitnehmerüberlassungs- und Mitbestimmungsrechts*RA/FAArbR Dr. Stefan Middendorf / RA Gracjan Modrzyk, beide Düsseldorf*

DB1429782 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 709

KOMPAKT

Entgeltrecht

Unpfändbarkeit einer Corona-Sonderzahlung als Erschwerniszulage i.S.v. § 850a Nr. 3 ZPO*Prof. Dr. Marie Herberger, LL.M., Bielefeld*

DB1429812

S. 714

Betriebsverfassungsrecht

Schulungsveranstaltungen: Arbeitgeber können Betriebsratsmitglieder nicht auf kostengünstige Webinare verweisen*RA/FAArbR Henrik Lüthge, Hamburg*

DB1426723

S. 715

Gleichbehandlung

Diskriminierung homosexueller Selbstständiger in Polen*RA Prof. Dr. Ulrich Tödtmann / RAin Charlotte von Erdmann, LL.M., Mannheim bzw. Frankfurt/M.*

DB1430388

S. 716

ENTSCHEIDUNGEN

Betriebsverfassungsrecht

Eine vom Betriebsrat verlangte innerbetriebliche Stellenausschreibung ist vor der Entscheidung über die Besetzung vorzunehmen*BAG, Beschluss vom 11.10.2022 – I ABR 16/21*

DB1429986

S. 717

DER BETRIEB

1948 | 2023
75
JAHRE

13

Seite 721 – 784
27. März 2023
76. Jahrgang

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

DB-Z 12

Herausgeber

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

Magazin

Gastkommentar-Reihe

„Quo vadis Steuerrecht?“

Sebastian Brehm
Ein Plädoyer für mehr Mut in der
Steuerpolitik

Wolfgang Ballwieser
Quo vadis Steuerrecht –
Gut gemeint statt gut gemacht

Ulrich Prinz
Mittelstandsbesteuerung –
„kluge“ und „weniger kluge“
Gesetzgebungspläne 2023

Betriebswirtschaft

Adrian Götz/Claudia Schmück/Markus Harz/Marko Loose
Interdisziplinäre Herausforderungen bei globalen Teamstrukturen und
grenzüberschreitenden Verantwortungsbereichen (Teil II) 721

FAB verabschiedet IDW RS HFA 33 n.F. (C. Zwirner/M. Vodermeier) 727

Steuerrecht

Dajo Sanning
Das steuerliche Eigentum: BFH bestätigt Steuerbarkeit von Krypto-Transaktionen 728

Wolfgang Kessler/Juliane Beverungen/Christian Bötzel/Philipp Schreiber
Die Rolle des EuGH – Wegzugsbesteuerung und finale Verluste 731

Mittelständische Unternehmen im Fokus (H. Weggenmann) 738

Gemeinsame Erklärung über die Durchführung des spontanen Austauschs
länderbezogener Berichte für 2021 beginnende Wirtschaftsjahre (BMF) 739

Bildung einer Pensionsrückstellung nach § 6a Abs. 1 Nr. 2 EStG bei
Pensionszusage unter Vorbehalt (BFH) 741

Wirtschaftsrecht

Dirk Kocher
Neue Unsicherheiten bei Transaktionen mit börsennotierten Aktien –
die zweite Postbank-Entscheidung des BGH 757

Keine Eintragung eines Gewinnabführungsvertrags im Handelsregister der
Obergesellschaft (G. Seulen) 764

Beschränkung der Vertretungsmacht des Vorstandsmitglieds einer AG bei
Beschlussfassung über seine Bestellung als Geschäftsführer einer
Tochtergesellschaft (BGH) 765

Arbeitsrecht

Richard Giesen
Europarechtliche Vorgaben für ein Bundestariftreuegesetz 774

Gesamtbetriebsrat im Gemeinschaftsbetrieb (T. Grambow) 779

Ab wann ist eine Arbeitnehmerin schwanger? – Es bleibt bei 280 Tagen
vor dem Entbindungstermin (J. Blattner) 780

Unpfändbarkeit einer Corona-Sonderzahlung als Erschwerniszulage nach
§ 850a Nr. 3 ZPO wegen vorübergehender tatsächlicher Erschwernis (BAG) 781

Im Abonnement enthalten:

Inhalt

MAGAZIN

Gastkommentare

<i>Sebastian Brehm</i>	M4
<i>Wolfgang Ballwieser</i>	M6
<i>Ulrich Prinz</i>	M8

Kurzbeiträge M10

Impressum M16

BETRIEBSWIRTSCHAFT

AUFSATZ

Internationales Steuerrecht/Sonstige BWL

Interdisziplinäre Herausforderungen bei globalen Teamstrukturen und grenzüberschreitenden Verantwortungsbereichen (Teil II)

StB Adrian Götz, Hamburg / StB Claudia Schmuck, Essen / StB Markus Harz, Köln / RA Dr. Marko Loose, München

DB1430381 (Kurzfassung vgl. S. M10) S. 721

KOMPAKT

Handelsbilanzrecht/Rechnungslegung

FAB verabschiedet IDW RS HFA 33 n.F.

WP/StB Prof. Dr. Christian Zwirner / WP/StB Michael Vordermeier, beide München

DB1426979 S. 727

STEUERRECHT

AUFSATZ

Bilanzsteuerrecht/Einkommensteuer

Das steuerliche Eigentum: BFH bestätigt Steuerbarkeit von Krypto-Transaktionen

RA/StB Dr. Dajo Sanning, Hamburg

DB1432669 (Kurzfassung vgl. S. M11) S. 728

Internationales Steuerrecht

Die Rolle des EuGH – Wegzugsbesteuerung und finale Verluste

StB Prof. Dr. Wolfgang Kessler / Juliane Beverungen, B.Sc., B.A. / Ref. iur. Christian Bötzel / Philipp Schreiber, M.Sc., alle Freiburg

DB1431432 (Kurzfassung vgl. S. M12) S. 731

KOMPAKT

Körperschaftsteuer/Einkommensteuer

Mittelständische Unternehmen im Fokus

StB Dipl.-Kfm. Dr. Hans Weggenmann, Nürnberg

DB1433516 S. 738

VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Internationales Steuerrecht

Gemeinsame Erklärung der zuständigen Behörde der Bundesrepublik Deutschland und der zuständigen Behörde der USA über die Durchführung des spontanen Austauschs länderbezogener Berichte für 2021 beginnende Wirtschaftsjahre

BMF, Schreiben vom 16.03.2023

DB1433606 S. 739

Abgabenordnung

Übergangsregelung für den Einsatz der TSE Version 1 der Firma cv cryptovision GmbH, vertrieben unter dem Namen D-TRUST TSE-Modul

BMF, Schreiben vom 16.03.2023

DB1433571 S. 741

ENTSCHEIDUNGEN

Bilanzsteuerrecht

Bildung einer Pensionsrückstellung nach § 6a Abs. 1 Nr. 2 EStG bei Pensionszusage unter Vorbehalt

BFH, Urteil vom 06.12.2022 – IV R 21/19

DB1433578 S. 741

Körperschaftsteuer

KSt-rechtliche Organschaft im Fall der Insolvenz

BFH, Urteil vom 02.11.2022 – I R 29/19

DB1430386 S. 745

Einkommensteuer

Zur Verlustverrechnungsbeschränkung nach § 15 Abs. 4 EStG

BFH, Urteil vom 13.09.2022 – XI R 33/20

DB1429835 S. 749

Einkommensteuer

Verfassungsmäßigkeit des Übergangsrechts zur Einführung der Veräußerungsgewinnbesteuerung gem. § 20 Abs. 2 Satz 1 Nr. 7 EStG mit Wirkung vom 01.01.2009

BFH, Urteil vom 13.12.2022 – VIII R 23/20

DB1433567 S. 753

WIRTSCHAFTSRECHT

AUFSATZ

Kapitalmarktrecht

Neue Unsicherheiten bei Transaktionen mit börsennotierten Aktien – die zweite Postbank-Entscheidung des BGH

RA Dr. Dirk Kocher, LL.M., Hamburg

DB1432211 (Kurzfassung vgl. S. M13)

S. 757

KOMPAKT

GmbH-Recht

Keine Eintragung eines Gewinnabführungsvertrags im Handelsregister der Obergesellschaft

RA Dr. Günter Seulen, Köln

DB1433570

S. 764

ENTSCHEIDUNGEN

Aktienrecht

Beschränkung der Vertretungsmacht des Vorstandsmitglieds einer AG bei Beschlussfassung über seine Bestellung als Geschäftsführer einer Tochtergesellschaft

BGH, Beschluss vom 17.01.2023 – II ZB 6/22

DB1433611

S. 765

Kapitalanlage

Zur Haftung des Vorstands wegen vorsätzlicher sittenwidriger Schädigung gem. § 826 und wegen Kapitalanlagebetrugs

BGH, Urteil vom 09.02.2023 – III ZR 117/20

DB1433572

S. 771

ARBEITSRECHT

AUFSATZ

Tarifvertragsrecht

Europarechtliche Vorgaben für ein Bundestarif-treugesetz

Prof. Dr. Richard Giesen, München

DB1431589 (Kurzfassung vgl. S. M14)

S. 774

KOMPAKT

Betriebsverfassungsrecht

Gesamtbetriebsrat im Gemeinschaftsbetrieb

RA/FAArbR Tobias Grambow, Berlin

DB1426720

S. 779

Kündigungsrecht

Ab wann ist eine Arbeitnehmerin schwanger? – Es bleibt bei 280 Tagen vor dem Entbindungstermin

RAin/FAinArbR Dr. Jessica Blattner, Bonn

DB1429985

S. 780

ENTSCHEIDUNGEN

Insolvenzrecht

Unpfändbarkeit einer Corona-Sonderzahlung als Erschwerniszulage nach § 850a Nr. 3 ZPO wegen vorübergehender tatsächlicher Erschwernis

BAG, Urteil vom 25.08.2022 – 8 AZR 14/22

DB1426700

S. 781

Arbeitsvertragsrecht

Die Höhe einer arbeitsvertraglichen Vertragsstrafe kann eine unangemessene Benachteiligung i.S.v. § 307 Abs. 1 Satz 1 BGB bewirken

BAG, Urteil vom 20.10.2022 – 8 AZR 332/21

DB1433398

S. 784

21. April 2023

Fachtagung Unternehmensanierung

■ 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, Kirkland & Ellis International LLP

■ 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, Rimön Falkenfort / RA Oliver Otto, Partner, Rimön Falkenfort

■ u.v.m.

VERANSTALTUNGSDetails

Termin:

21. April 2023

Teilnahme:

in Düsseldorf

Teilnahmegebühr:

795 € zzgl. MwSt.

für Abonnenten von

DER BETRIEB/WPg/IDW-/NIVD-Mitglieder:

645 € zzgl. MwSt.

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

wohnrechtliche blätter:

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
& BUSINESS

D3-Z175



wohnrechtliche blätter:wobl

Heft 3 März 2023 (36. Jahrgang)

S. 103-148

Aufsätze

RA Dr. Reinhard Pesek

Die Willensbildung im Wohnungseigentum für die Durchführung klimaschützender Maßnahmen: Status quo und rechtspolitische Änderungsvorschläge (Teil 2)

103

Veranstaltungsbericht

Univ.-Ass. Mag. Viola Hoti /

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

IWD – Mietpreisregulierung aus ökonomischer Sicht

110

Rechtsprechung

Nr. 43-62

• MRG

43. Im Rahmen des Betriebs eines Verkehrsunternehmens vermietete Mietgegenstände – Vollaussnahme vom MRG (OGH 26. 1. 2022, 3 Ob 210/21k)

112

44. Kündigung wegen unleidlichen Verhaltens (OGH 22. 12. 2021, 5 Ob 140/21f)

112

45. (Schlüssiger) Verzicht auf das Kündigungsrecht und Kündigung wegen unleidlichen Verhaltens (OGH 24. 11. 2021, 7 Ob 109/21m)

113

46. Zum Verhältnis von Kündigungsvorbringen und überschießenden Feststellungen (OGH 14. 12. 2021, 1 Ob 228/21t)

115

47. Unterlassung einer Befristung des Mietvertrages als Sorgfaltsverletzung bei der Kündigung wegen Eigenbedarfs (OGH 4. 11. 2021, 5 Ob 174/21f)

116

• WEG

48. Zum Schutz des Wohnungseigentümers vor Änderungen bei Errichtung eines Sichtschutzes aus Milchglas (OGH 22. 12. 2021, 5 Ob 211/21x)

117

49. Wohnungseigentumsrecht: Gewährleistung, Zession und Verjährung von Individualansprüchen gegen den Bauträger (OGH 16. 12. 2021, 5 Ob 102/21t)

118

• ABGB

50. Unzulässige Veränderung der Bewirtschaftungsart durch den Vorerben (OGH 23. 6. 2021, 6 Ob 54/21s)

120

51. Entscheidung des Außerstreitrichters bei Stimmgleichheit der Miteigentümer (OGH 26. 5. 2021, 8 Ob 41/21v)

122

52. Notwendige Konkretisierung zu genehmigenden Mitbestimmungen (OGH 12. 5. 2021, 6 Ob 40/21g)

123

53. Verwaltervollmacht; Anscheinsvollmacht (OGH 1. 9. 2021, 3 Ob 111/21a)

124

54. Ansprüche wegen Beschädigung oder missbräuchlicher Abnutzung des Bestandobjekts unterliegen nicht der absoluten dreißigjährigen Verjährungsfrist (OGH 22. 11. 2022, 4 Ob 122/22b – Sen.Sc. Mag.^a Dr.ⁱⁿ Andrea Holly / Ass.-Prof.ⁱⁿ Mag.^a Dr.ⁱⁿ Renate Pletzer, MAS)

124

55. Gehilfenzurechnung auf Geschädigtenseite (OGH 20. 1. 2021, 3 Ob 188/20y)

129

56. Zum Schadenersatzanspruch eines Besuchers des Wohnungseigentümers gegen den Winterdienst infolge Ausrutschens auf einer Eisplatte (OGH 14. 12. 2021, 2 Ob 216/21k)

130

57. Haftung wegen Ausführung einer Facharbeit durch einen Laien (OGH 23. 2. 2021, 4 Ob 17/21k)

130

58. Sorgfaltspflichten eines Käufers in Bezug auf Objektbesichtigungen (OGH 25. 2. 2021, 2 Ob 59/20w)

132

59. Interview eines Bürgermeisters über Leerstandsabgabe fällt nicht unter „Vollziehung des Gesetzes“ iSd § 1 AHG (OGH 14. 9. 2022, 1 Ob 80/22d – Vis.-Prof. Univ.-Prof. i.R. Dr. Ferdinand Kerschner)

133

• Grundbuchsrecht

60. Unzulässigkeit der Einverleibung des Verbots der Verwendung einer Liegenschaft als Freizeitwohnsitz als Dienstbarkeit (OGH 14. 7. 2022, 5 Ob 3/22k – Notar Univ.-Doz. DDr. Ludwig Bittner)

137

61. Belastungsverbot und Dienstbarkeit (OGH 28. 9. 2021, 5 Ob 149/21d – Notar Univ.-Doz. DDr. Ludwig Bittner)

140

• Abgabenrecht

62. Tauschvorgänge von Grundstücken im Rahmen behördlicher Maßnahmen zur besseren Gestaltung von Bauland (VwGH 19. 3. 2021, Ro 2019/13/0022 – Dr. Christian Lenneis)

142

Korrespondenz

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

Unterliegen Ansprüche gemäß § 1111 ABGB wirklich nicht der absoluten Verjährungsfrist von 30 Jahren? – Eine kritische Würdigung der E OGH 4 Ob 122/22b

145

Impressum 148

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier–TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

12 | 2023

44. Jahrgang
24. März 2023
S. 609-664
PVSt 8559

ZIP

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z197



Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

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

zip-online.de

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

Zwei, die zusammengehören:
ZEITSCHRIFT



ZIP –
Zeitschrift für
Wirtschafts-
recht

Beratermodul

Profitieren Sie von Ihrer
ONLINE-DATENBANK



Mit
EWiR 6/2023

- Aufsätze** > **Hans Kudlich / Alexander Scheuch / Gregor Thüsing** – Überhöhte Betriebsratsvergütung als betriebsverfassungsrechtliche Begünstigung, gesellschaftsrechtliche Pflichtverletzung und strafrechtliche Untreue 609
- Louis Roer / Roman Gilberg** – Interne Beitreibungskosten als Schadensersatz ^{MS} 614
- Frank Schäffler / Ulrich Lägler** – Der Beschluss des Restrukturierungsgerichts Karlsruhe vom 25.3.2022 – 102 RES 2/21, ZIP 2023, 651 622
- Rechtsprechung** > Kein Wegfall des Leistungsverweigerungsrechts des Darlehensgebers nach Widerruf eines verbundenen Fahrzeugkauf- und Darlehensvertrags wegen Rückveräußerung an den Händler (BGH, UrT. v. 14.2.2023 – XI ZR 537/21) 627
- Kein Anspruch des GmbH-Gesellschafters gegen Geschäftsführer auf Nichteinreichung einer unrichtigen Gesellschafterliste (BGH, UrT. v. 8.11.2022 – II ZR 91/21) 631
- Vorrang der Leistungsklage auch bei Rücktritt aus abgetretenem Recht im Rahmen des leasingtypischen Dreiecksverhältnisses (BGH, UrT. v. 9.11.2022 – VIII ZR 272/20) 640
- Anspruch des Insolvenzverwalters auf Herausgabe der Handakte der mit der Erstellung eines Sanierungskonzepts beauftragten Wirtschaftsprüfungsgesellschaft (OLG Frankfurt, UrT. v. 9.1.2023 – 8 U 299/21) 648
- Untreue möglich bei Gewährung von überhöhter Vergütung an Betriebsrat durch Vorstand oder Prokurist einer AG (BGH, UrT. v. 10.1.2023 – 6 StR 133/22) 658

ottoschmidt



86209702312



Zeitschrift für Wirtschaftsrecht



Herausgeber:

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

Gründungsherausgeber:

RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

Herausgeberbeirat:

Prof. Dr. Holger Altmeppen · Prof. Dr. Christian Armbrüster · Vors. Richter am BGH a.D. Prof. Dr. Alfred Bergmann
Prof. Dr. Georg Bitter · Prof. Dr. Moritz Brinkmann · Prof. Dr. Ulrich Ehrlicke · Prof. Dr. Horst Eidenmüller ·
Prof. Dr. Dr. h.c. Dr. h.c. Holger Fleischer · RA Dr. Burkard Göpfert · Vors. Richter am BGH a.D. Prof. Dr. Wulf Goette
MinDir. Marie Luise Graf-Schlicker · Prof. Dr. Mathias Habersack · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfram Henckel ·
Prof. Dr. Carsten Herresthal · Prof. Dr. Rainer Hüttemann · Prof. Dr. Florian Jacoby · RA/StB Dr. Günter Kahler ·
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

Hans Kudlich / Alexander Scheuch / Gregor Thüsing – Überhöhte Betriebsratsvergütung als betriebsverfassungsrechtliche Begünstigung, gesellschaftsrechtliche Pflichtverletzung und strafrechtliche Untreue – Was folgt aus BGH, Urt. v. 10.1.2023 – 6 StR 133/22? (ZIP 2023, 658 – in diesem Heft)

Die Entscheidung und ihre Begründung wurden lange erwartet. Der 6. Strafsenat des BGH hat am 10.1.2023 auf die Revisionen der Staatsanwaltschaft die Freisprüche des LG Braunschweig im Verfahren um die VW-Betriebsratsvergütung aufgehoben und die Sache zu neuer Verhandlung und Entscheidung an eine andere Wirtschaftsstrafkammer des LG zurückverwiesen. Was hieraus arbeitsrechtlich, gesellschaftsrechtlich und strafrechtlich herzuleiten ist, soll im folgenden Beitrag angeschnitten werden. Der Schuster bleibt bei seinem Leisten: Jeder der Autoren schreibt und verantwortet seinen Teil für sich allein. 609

Louis Roer / Roman Gilberg – Interne Beitreibungskosten als Schadensersatz – Zugleich zur Zulässigkeit von pauschalierten Ersatzansprüchen für Mahnschreiben in AGB 

Online-Zahlungsdienstleister werben gerne mit dem Versprechen einer schönen, neuen, einfachen und für Alle fairen Bezahlwelt. Ein genauere Blick offenbart jedoch, dass ihr Geschäftsmodell diesem Bild insbesondere bei der Erhebung von Mahngebühren nicht immer gerecht wird. Die dahinterliegende Frage, ob und wie (pauschalierte) Beitreibungskosten überhaupt ersetzt werden können, stellt die Frage nach der Sinnhaftigkeit der derzeitigen BGH-Linie im Schadensrecht. 614

Frank Schäffler / Ulrich Lägler – Der Beschluss des Restrukturierungsgerichts Karlsruhe vom 25.3.2022 – 102 RES 2/21, ZIP 2023, 651 – Leitlinien zur Gestaltung von Restrukturierungsplänen nach dem Unternehmensstabilisierungs- und Restrukturierungsgesetz (StaRUG)

Der Planbestätigungsbeschluss des AG Karlsruhe vom 25.3.2022 (Az. 102 RES 2/21, ZIP 2023, 651, in diesem Heft) beschäftigt sich mit der Gestaltbarkeit ausländischer Steuerforderungen in einem vertraulichen Restrukturierungsverfahren (nachfolgend unter I). Von Interesse sind darüber hinaus die Ausführungen des Gerichts zur Auswahl der planbetroffenen Gläubiger, der Gruppenbildung und zu den Anforderungen an eine gruppenübergreifende Mehrheitsentscheidung (nachfolgend unter II). 622



Inhalt

Kolumne

Prof. Yvonne Hofstetter, Freising / RA Prof. Dr. Friedrich Graf von Westphalen, Lohmar – ChatGPT – der fast allwissende Bot – ein Gedicht und die Suche nach dem Recht 627

Rechtsprechung

Bank- und Kreditsicherungsrecht

Kein Wegfall des Leistungsverweigerungsrechts des Darlehensgebers nach Widerruf eines verbundenen Fahrzeugkauf- und Darlehensvertrags wegen Rückveräußerung an den Händler (BGH, Urt. v. 14.2.2023 – XI ZR 537/21) 627

Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

Kein Anspruch des GmbH-Gesellschafters gegen Geschäftsführer auf Nichteinreichung einer unrichtigen Gesellschafterliste (BGH, Urt. v. 8.11.2022 – II ZR 91/21) 631

Offenlegungspflicht des von der GmbH übernommenen Gründungsaufwands im Gesellschaftsvertrag (OLG Schleswig, Beschl. v. 21.2.2023 – 2 Wx 50/22) 639

Vertrags- und Haftungsrecht

Vorrang der Leistungsklage auch bei Rücktritt aus abgetretenem Recht im Rahmen des leasingtypischen Dreiecksverhältnisses (BGH, Urt. v. 9.11.2022 – VIII ZR 272/20) 640

Insolvenz- und Sanierungsrecht

Anspruch des Insolvenzverwalters auf Herausgabe der Handakte der mit der Erstellung eines Sanierungskonzepts beauftragten Wirtschaftsprüfungsgesellschaft (OLG Frankfurt, Urt. v. 9.1.2023 – 8 U 299/21) 648

Zurückweisung eines weiteren Insolvenzplans im Vorprüfungsverfahren wegen nicht erfolgter ausdrücklicher Rücknahme des vorher vorgelegten Plans (AG Hamburg, Beschl. v. 15.6.2022 – 68h IK 14/20) 650

Internationale Zuständigkeit, anwendbares Recht und Gestaltung des Restrukturierungsplans in einem vertraulichen Restrukturierungsverfahren mit ausländischen Steuerforderungen (AG Karlsruhe, Beschl. v. 25.3.2022 – 102 RES 2/21) 651



Ironman in Neuauflage.

Kommentar, Handbuch, Vertragsmuster in einem Band. Mit vollständiger Kommentierung des eWpG.

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

Inhalt

Arbeits- und Sozialrecht**Untreue möglich bei Gewährung von überhöhter Vergütung an Betriebsrat durch Vorstand oder Prokurist einer AG**

(BGH, Urt. v. 10.1.2023 – 8 StR 133/22) 658

Pflicht zur Berücksichtigung der Urlaubsstunden bei Berechnung von Mehrarbeitszuschlägen

(BAG, Urt. v. 16.11.2022 – 10 AZR 210/19 [Ls.]) 662

Verfahrens- und Vollstreckungsrecht

Begründete Besorgnis der Befangenheit bei (potenzieller) Mitwirkung eines Richters am BGH und aktiver Mitwirkung der Ehefrau am Berufungsgericht in gleicher Sache

(BGH, Beschl. v. 9.2.2023 – I ZR 142/22) 662

ZIP Report**Aktuelle Rechtsprechung**

EuGH: Diesel-Skandal begründet individuelle Schadensersatzansprüche aus Delikt	R4
EuGH GA: Geschäftsmodell der SCHUFA datenschutzrechtlich unter Druck	R5
BGH: Keine Anwendung des Kleinbeteiligtenprivilegs nach § 39 Abs. 5 InsO wegen koordinierter Fremdfinanzierung	R5
OLG Celle: Persönliche Daten im Handelsregister vom Geschäftsführer grundsätzlich hinzunehmen	R6

Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!

Nutzen Sie Ihre Online-Vorteile und auch die Otto Schmidt Zeitschriften-App! Haben Sie Fragen zu Ihren Zugangsdaten? Haben Sie Ihren alten Zugang noch nicht verlängert? **Kundenservice Telefon: 0221/93738-997.**



Ihre Otto Schmidt Zeitschriften-App inkl. Selbststudium nach § 15 FAO

Anmeldung mit E-Mail-Adresse und
Passwort aus Otto Schmidt online.



Kundenservice für Rückfragen: Telefon 0221 / 93738-999

StV

Maßregeln

DS-Z 71

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

STRAFVERTEIDIGER



REDAKTION

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

AUS DEM INHALT

Bundesgerichtshof

Unzulässigkeit des Rechtsmittels einer
Betreuerin
Wirksamkeit der Rücknahme einer Revision
Sicherungsverfahren erfordern keine
Vernehmungsfähigkeit
Maßregelnanordnung: Schuldfähigkeit und
Zweifelsgrundsatz
Persönlichkeitsstörung; dissoziative Störung
Fehlende Unrechtseinsicht
Rücktritt vom Versuch der räuberischen
Erpressung; Unterbringung im psychiatri-
schen Krankenhaus
Strafzumessung bei Strafeempfindlichkeit;
Unterbringung in Entziehungsanstalt
Sicherungsverwahrung als
Strafzumessungsumstand
Unterbringung im psychiatrischen
Krankenhaus: Dauerhaftigkeit des Zustands
... gefährlicher Eingriff in

Celle

Verlegung in wohnortnahen Maßregelvoll-
zug
Wohnungsdurchsuchung durch Bedienstete
einer Maßregelvollzugseinrichtung
Pollähne/Dietrich

Frankfurt/M.

Zwangsmedikation in der einstweiligen
Unterbringung

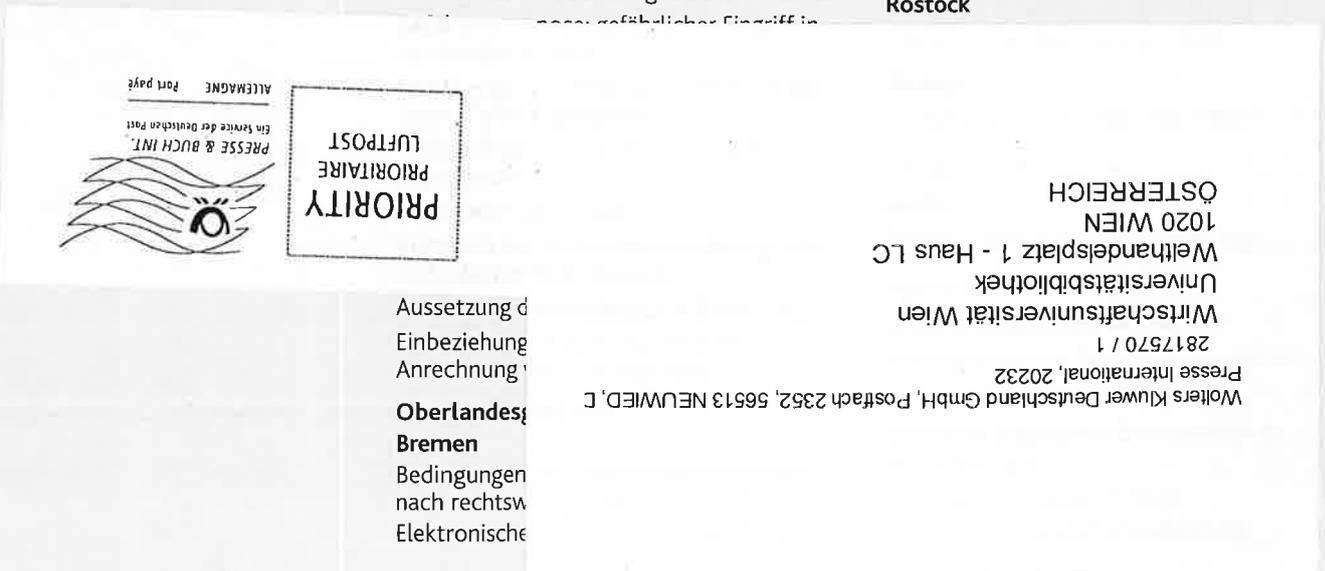
KG

Erneute Krisenintervention statt Widerruf
Meldeweisung bei ausländischem Wohnsitz

Oldenburg

Unbillige Härte einer verfahrensfremden
Strafe nach Maßregelerledigung gem. § 67f
StGB

Rostock



Aussetzung d
Einbeziehung
Anrechnung
Oberlandes
Bremen
Bedingungen
nach rechtsw
Elektronische

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

Heft 4
April 2023
Seiten 209 – 292
43. Jahrgang
Art.-Nr. 08100304
PVSt 20232

4

Carl Heymanns Verlag



Editorial
Impressum

I
VII

BGH 6 StR 606/21 v. 23.03.2022
Schwere andere seelische Störung;
Gefahrenprognose (Ls) **221**

BGH 1 StR 464/21 v. 13.01.2022
Unterbringung im psychiatrischen Krankenhaus:
Schuldfähigkeit, Erheblichkeit begangener Taten,
Notwehrlage **221**

BGH 2 StR 148/21 v. 04.08.2021
Schuldfähigkeit bei schwerer Persönlichkeitsstörung (Ls) **223**

BGH 4 StR 366/22 v. 26.10.2022
Steuerungsfähigkeit **223**

BGH 2 StR 372/21 v. 26.10.2021
Unterbringung im psychiatrischen Krankenhaus bei
Schizophrenie (Ls) **225**

BGH 6 StR 99/22 v. 05.04.2022
Rücktritt vom Versuch der räuberischen Erpressung;
Unterbringung im psychiatrischen Krankenhaus **225**

BGH 2 StR 106/22 v. 05.07.2022
Strafzumessung bei Strafeempfindlichkeit; Unterbringung
in Entziehungsanstalt **226**

BGH 4 StR 235/22 v. 31.08.2022
Vorsatz zur Gefährlichkeit einer Verletzungshandlung;
symptomatischer Zusammenhang bei § 64 StGB **226**

BGH 1 StR 455/21 v. 22.03.2022
Sicherungsverwahrung und Strafzumessung (Ls) **227**

BGH 4 StR 99/22 v. 10.05.2022
Sicherungsverwahrung als Strafzumessungsumstand **227**

BGH 4 StR 115/22 v. 13.10.2022
Zustand gem. § 63 StGB: Zusammenhang mit
Substanzkonsum; Gefahrenprognose gem. § 64 StGB **228**

BGH 2 StR 243/21 v. 07.12.2021
Unterbringung im psychiatrischen Krankenhaus bei auch
normalpsychologisch zu erklärenden Taten (Ls) **231**

BGH 1 StR 265/22 v. 25.08.2022
Symptomatischer Zusammenhang gem. § 63 StGB (Ls) **231**

BGH 1 StR 194/22 v. 09.08.2022
Symptomatik nicht verfahrensgegenständlicher
Taten (Ls) **231**

BGH 6 StR 320/22 v. 19.10.2022
Unterbringung im psychiatrischen Krankenhaus:
Dauerhaftigkeit des Zustands **231**

BGH 3 StR 216/22 v. 25.08.2022
Gefahrenprognose aufgrund standardisierter
Instrumente (Ls) **232**

BGH 2 StR 17/22 v. 28.04.2022
Gefahrenprognose **232**

BGH 4 StR 242/22 v. 22.11.2022
Gefahrenprognose (Ls) **233**

Entscheidungen

Verfahrensrecht

BGH 5 StR 272/22 v. 04.08.2022
Unzulässigkeit des Rechtsmittels einer Betreuerin **209**

BGH 6 StR 63/22 v. 23.03.2022
Erforderlichkeit eines Gutachtens bei Prüfung des
§ 64 StGB **209**

BGH 1 StR 1/22 v. 26.02.2022
Unterbringung in Entziehungsanstalt:
Begutachtung (Ls) **210**

BGH 3 StR 29/22 v. 23.03.2022
Wirksamkeit der Rücknahme einer Revision **210**

BGH 5 StR 390/21 v. 02.02.2022
Sicherungsverfahren erfordern keine
Vernehmungsfähigkeit **211**

BGH 4 StR 75/22 v. 08.12.2022
Kostenentscheidung bei Tod des Angeklagten **213**

KG 5 Ws 237/21 v. 28.10.2021
Einstweilige Unterbringung in Entziehungsanstalt (Ls) **213**

KG 5 Ss 33/21 v. 20.08.2021
Absehen von Unterbringung in Entziehungsanstalt
und Anhörung Sachverständiger **214**

OLG Schleswig 1 OLG 4 Ss 43/22 v. 13.06.2022
Fehlende Mitwirkung bei der Begutachtung (Ls) **214**

Strafrecht

BGH 5 StR 197/22 v. 30.08.2022
Maßregelverordnung: Schuldfähigkeit und
Zweifelsgrundsatz **214**

BGH 5 StR 364/22 v. 24.10.2022
Persönlichkeitsstörung; dissoziative Störung **215**

BGH 5 StR 125/22 v. 11.05.2022
Zustand gem. §§ 20, 63 StGB:
Darstellungsanforderungen **217**

BGH 5 StR 99/22 v. 12.05.2022
Schuldfähigkeit: Prüfungsreihenfolge **218**

BGH 1 StR 234/22 v. 10.08.2022
Fehlende Unrechtseinsicht **219**

BGH 4 StR 267/22 v. 30.08.2022 Gefahrenprognose; gefährlicher Eingriff in den Straßenverkehr		
BGH 1 StR 453/21 v. 27.01.2022 Bedrohungen als erhebliche rechtswidrige Taten; Gefahrenprognose		
BGH 4 StR 380/21 v. 17.02.2022 Erheblichkeit rechtswidriger Taten i.S.d. § 63 StGB; Gefahrenprognose (Ls)		
BGH 5 StR 416/22 v. 22.11.2022 Hang		
BGH 5 StR 394/22 v. 11.10.2022 Hang (Ls)		
BGH 6 StR 15/22 v. 23.02.2022 Hang		
BGH 1 StR 108/22 v. 28.07.2022 Hangbedingte Gefahr; Bemessung der Jugendstrafe		
BGH 4 StR 2/22 v. 01.03.2022 Symptomatik		
BGH 1 StR 396/21 v. 10.01.2022 Unterbringung in Entziehungsanstalt: symptomatischer Zusammenhang (Ls)		
BGH 3 StR 75/22 v. 05.04.2022 Symptomatik		
BGH 2 StR 23/22 v. 26.10.2022 Symptomatik		
BGH 2 StR 385/21 v. 29.03.2022 Therapieerfolgsaussicht		
BGH 6 StR 238/22 v. 29.06.2022 Therapieerfolgsaussicht		
BGH 4 StR 438/22 v. 06.12.2022 Therapieerfolgsaussicht		
BGH 4 StR 347/22 v. 22.11.2022 Therapieerfolgsaussicht		
BGH 5 StR 130/22 v. 31.08.2022 Therapieerfolgsaussicht		
BGH 5 StR 274/22 v. 11.10.2022 Fehlende Therapiebereitschaft (Ls)		
BGH 2 StR 28/22 v. 01.03.2022 Therapieerfolgsaussichten: notwendige Feststellungen (Ls)		
BGH 1 StR 176/22 v. 30.06.2022 Vorbehalt der Sicherungsverwahrung neben lebenslanger Freiheitsstrafe		
BGH 4 StR 475/21 v. 17.03.2022 Aussetzung der Maßregel zur Bewährung		
BGH 4 StR 215/22 v. 30.08.2022 Gefährlicher Eingriff in den Straßenverkehr; Schuldfähigkeit		
BGH 3 StR 85/22 v. 03.05.2022 Einbeziehung in Einheitsjugendstrafe; Anrechnung von Maßregelvollzug		
	Vollstreckung	
	233	BGH 2 ARs 363/21 v. 15.12.2021 Zuständigkeitsstreit von Führungsaufsichtsstellen (Ls) 250
	234	BGH 5 ARs 8/21 v. 12.10.2021 Rechtsweg bei Anfechtung präventivpolizeilicher Maßnahmen parallel zur Führungsaufsicht 250
	236	OLG Dresden 2 Ws 8/22 v. 08.04.2022 Rechtsstaatswidrige Verzögerungen der Maßregelüberprüfung; Ordnungsgeld gegen Sachverständige (Ls) 250
	236	OLG Braunschweig 1 Ws 15/23 v. 30.01.2023 Aussetzung der Vollziehung einer StVK-Entscheidung (Ls) 251
	237	OLG Dresden 2 Ws 99/22 v. 07.04.2022 Verzicht auf mündliche Anhörung durch die StVK (Ls) 251
	238	OLG Stuttgart 4 Ws 213/22 v. 14.06.2022 Kompensation sog. Organisationshaft 251
	238	OLG Bremen 1 Ws 136/22 v. 29.11.2022 Organisationshaft 253
	239	OLG Bremen 1 Ws 2/23 v. 27.01.2023 Bedingungen der Freilassung Gefangener nach rechtswidriger Organisationshaft (Ls) 257
	239	KG 5 Ws 10/21 v. 05.03.2021 Frist zur Einholung eines Gutachtens; Behandlungs- und Betreuungsangebot im psychiatrischen Maßregelvollzug (Ls) 257
	240	KG 5 Ws 153-154/22 v. 04.01.2023 Externe Sachverständige i.S.d. § 463 Abs. 4 S. 3 StPO (Ls) 258
	242	OLG Bremen 1 Ws 32/22 v. 26.04.2022 Unzulässigkeit einer StVK-Anhörung im Wege der Bild- und Tonübertragung (Ls) 258
	242	OLG Oldenburg 1 Ws 409-414/22 v. 16.11.2022 Unbillige Härte einer verfahrensfremden Strafe nach Maßregelerledigung gem. § 67f StGB 258
	243	OLG Dresden 2 Ws 298/22 v. 13.12.2022 Unverhältnismäßigkeit weiterer Sicherungsverwahrung mangels ausreichender Betreuung (Ls) 260
	244	KG 5 Ws 119/21 v. 06.07.2021 Unterbringung im psychiatrischen Krankenhaus über zehn Jahre hinaus bei drohenden Brandstiftungsdelikten (Ls) 260
	245	OLG Rostock 20 Ws 91, 92/22 v. 17.05.2022 Überschreiten der Prüfungspflicht (Ls) 260
	245	KG 5 Ws 183/21 v. 30.08.2021 Erneute Krisenintervention statt Widerruf (Ls) 261
	246	KG 5 Ws 67/20 v. 11.06.2020 Meldeweisung bei ausländischem Wohnsitz (Ls) 261
	247	OLG Dresden 2 Ws 325/22 v. 15.11.2022 Strafbewehrte Weisungen zur Führungsaufsicht (Ls) 261
	248	OLG Bremen 1 Ws 151/22 v. 24.01.2023 Elektronische Aufenthaltsüberwachung (Ls) 262

Vollzug

OLG Frankfurt/M. 3 Ws 488/22 v. 03.01.2023
Zwangsmedikation in der einstweiligen Unterbringung **262**

KG 5 Ws 19/21 Vollz v. 20.07.2021
Behandlungsplan (Ls) **265**

OLG Celle 3 Ws 208/21 (MVollz) v. 04.10.2021
Verlegung in wohnortnahen Maßregelvollzug **266**

KG 5 Ws 67/21 v. 21.05.2021
Lockerungsvergabung und Unverhältnismäßigkeit weiterer Vollstreckung langjährig vollzogener Maßregeln (Ls) **268**

OLG Celle 3 Ws 97/20 (MVollz) v. 09.06.2020
Berufliche Eingliederungsmaßnahmen im Maßregelvollzug (Ls) **269**

LG Berlin 589 StVK 279/21 v. 22.12.2021
Begleitausgänge im Maßregelvollzug **269**

OLG Celle 2 Ss 101/22 v. 25.08.2022
Wohnungsdurchsuchung durch Bedienstete einer Maßregelvollzugseinrichtung m. Anm. *Pollähne/Dietrich* **269**

LG Bochum V StVK 168/16 v. 26.11.2021
Fesselung im Maßregelvollzug und während einer Verlegung (Ls) **272**

Aufsätze

Strafverfolgung in Deutschland aufgrund US-amerikanischer Daten **274**
Simon Pschorr/Liane Wörner

Interpunktionsfehler im NpSG: Re-Legalisierung statt Pönalisierung **282**
Sebastian Sobota/Annika Klose/Lukas Mirko Reinold

Festschriften

Auslese wichtiger Festschriftenbeiträge des Jahres 2022 – Teil 1 **286**

Vorschau

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

Katrin Wick Pauschale Mitschreibeverbote als unzulässige Beschränkung des Grundsatzes der Öffentlichkeit; **Daniel Zühlke** Das Filmen von Polizeieinsätzen: Verletzung der Vertraulichkeit des Wortes? **Sven Kaltenbach** Aspekte der Berücksichtigung zu erwartender mittelbarer Nachteile bei der Strafbemessung; **Sebastian T. Vogel** Ich, der fehlerhafte Anwalt; **Matthias Jahn/Nikolaos Gazeas/Yannic Hübner** Rechtssicherheit beim Einsatz von Vertrauenspersonen und rechtsstaatskonformes Verbot der Tatprovokation: Ein Regelungsvorschlag; **Gerson Trüg** Tatidentität und audiovisuelle Vernehmung von Auslandszeugen – welche Bedeutung hat das Strafverfahrensrecht noch?

Johannes Makepeace BGH, Beschl. v. 23.08.2022 – 1 StR 232/22 (Gesetzesmäßigkeit der Sperwirkung im Rahmen der Strafzumessung); **Nils Dietrich/Helmut Pollähne** OLG Jena, Beschl. v. 01.12.2021 – 1 VAs 7/21 (Persönlichkeitsrechte Beschuldigter bei Auskünften an Privatpersonen);

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 Marstaller, Grenzüberschreitende Einziehung. Möglichkeiten und Grenzen der Leistung von Vollstreckungshilfe und der gegenseitigen Anerkennung bei Tatertragseinziehungen, unter besonderer Berücksichtigung typischer verurteilungsunabhängiger Formen; **Jan Dehne-Niemann** Matthias Jahn/Michael Tsambikakis, Zeugen der Verteidigung – 25 Anwaltpersönlichkeiten erzählen; **Maximilian Lenk**, Gefahrenabwehr und Strafverfolgung – Zwei Rezensionen.

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.

RdE **Recht der** Energiewirtschaft



D3-Z298

**Herausgeber:**

Prof. Dr. Jürgen F. Baur
Prof. Dr. Matthias Schmidt-Preuß
Markus Moraing (Schriftleitung)

Wissenschaftlicher Beirat

Dr. Achim-Rüdiger Börner
Prof. Dr. Joachim Bornkamm
Prof. Dr. Ulrich Büdenbender
Prof. Dr. Martin Burgi
Prof. Dr. Thomas v. Danwitz
Dr. Ludger Diestelmeier
Peter Franke
Andreas Gentzsch
Helmut Herdt
Prof. Dr. Jörg Gundel
Dr. Walter Hohlefeldler
Johannes Kindler
Dr. Wolfgang Kirchhoff
Prof. Dr. Michael Kloepper
Dr. Oliver Koch
Prof. Dr. Torsten Körber
Dr. Bernd Kunth
Wiegand Laubenstein
Prof. Dr. Markus Ludwigs
Prof. Dr. Kurt Markert
Dr. Andreas Metzenthin
Prof. Dr. Jochen Mohr
Andreas Mundt
Birgit Ortlieb
Prof. Dr. Johann-Christian Pielow
Dr. Kai Uwe Pritzsche
Andreas Röhling
Prof. Dr. Dr. Dres.h.c. Franz J. Säcker
Prof. Dr. Dr. Peter Salje
Michaela Schmidt-Schlaeger
Dr. Boris Scholtka
Prof. Dr. Stefan Simon
Prof. Dr. Dres.h.c. Klaus Stern
Prof. Dr. Hartmut Weyer

Ulrich Büdenbender

Kartellbehördliche Missbrauchsaufsicht über Preiserhöhungen in der leitungsgebundenen Energiewirtschaft aus Anlass der Energiepreisbremsen

Florian Wagner/Lukas Haun

Wegfall § 13 Abs. 1b EnWG durch das Ersatzkraftwerkebereithaltungsgesetz

BFH

Urt. v. 15.03.2022 – V R 34/20

Zur Umsatzbesteuerung der Wärmeabgabe aus einem Blockheizkraftwerk

OLG Düsseldorf

Beschl. v. 10.08.2022 – VI-3 Kart 76/21 (V)

Zur Gebührevorschrift der Nr. 8 der Anlage zu § 2 EnWGKostV

OLG Düsseldorf

Beschl. v. 10.08.2022 – 3 Kart 117/21

Zum Umfang eines besonderen Missbrauchsverfahrens nach § 31 EnWG

OLG Düsseldorf

Beschl. v. 23.11.2022 – VI-3 Kart 119/21 (V)

Zur Genehmigungsverlängerung nach § 23 ARegV

OLG Düsseldorf

Beschl. v. 18.01.2023 – VI-3 Kart 24/22 (V)

Zur (Teil-) Entwertung eines Zuschlags für eine Windenergieanlage

3

März 2023

Seiten 105–148 ISSN0944-128X

Carl Heymanns Verlag

RdE – Recht der Energiewirtschaft

Heft 3/2023



A. Beiträge

<i>Büdenbender</i>	Kartellbehördliche Missbrauchsaufsicht über Preiserhöhungen in der leitungsgebundenen Energiewirtschaft aus Anlass der Energiepreisbremsen	105
<i>Wagner/Haun</i>	Wegfall § 13 Abs. 1b EnWG durch das Ersatzkraftwerkebereithaltungsgesetz	115

B. Rechtsprechung

<i>BFH</i>	Urt. v. 15.03.2022 – V R 34/20 Zur Umsatzbesteuerung der Wärmeabgabe aus einem Blockheizkraftwerk	122
<i>OLG Düsseldorf</i>	Beschl. v. 10.08.2022 – VI-3 Kart 76/21 (V) Zur Gebührevorschrift der Nr. 8 der Anlage zu § 2 EnWGKostV	125
<i>OLG Düsseldorf</i>	Beschl. v. 10.08.2022 – 3 Kart 117/21 Zum Umfang eines besonderen Missbrauchsverfahrens nach § 31 EnWG	128
<i>OLG Düsseldorf</i>	Beschl. v. 23.11.2022 – VI-3 Kart 119/21 (V) Zur Genehmigungsverlängerung nach § 23 ARegV	132
<i>OLG Düsseldorf</i>	Beschl. v. 18.01.2023 – VI-3 Kart 24/22 (V) Zur (Teil-) Entwertung eines Zuschlags für eine Windenergieanlage	143

MarkenR

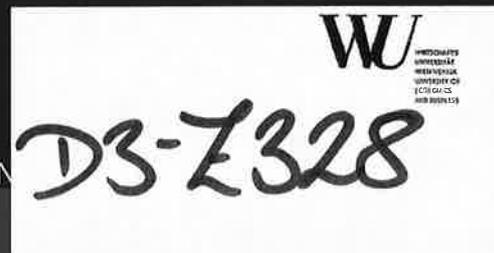
Zeitschrift für deutsches, europäisches und internationales Kennzeichenrecht

Herausgeber

Prof. Joachim Starck
Richter am Bundesgerichtshof a.D.

Prof. Dr. Olaf Sosnitza
Universität Würzburg
Richter am Oberlandesgericht a.D.

Prof. Dr. Ulrich Hildebrandt
Rechtsanwalt, Berlin



Art.-N.

Fachbeirat

RAin Dr. Verena
v. Bomhard
Alicante

Prof. Dr. Maximilian Haedicke
Universität Freiburg

Dr. Julia Hentsch
Markenverband e.V.

Dr. Regina Hock
Präsidentin des
Bundespatentgerichts

Prof. Dr. Annette Kur
Max-Planck-Institut
München

RA Prof. Dr. Alexander
v. Mühlendahl
München

RA Prof. Dr. Christian
Rohnke
Karlsruhe

... Aufsätze

Bender Die Unionsmarke trotz den Krisen –
Teil 2 _____ 106

Aktuell beim EuGH

Ringelmann Aktualisierter Überblick zu anhängigen
Vorabentscheidungsverfahren _____ 127

Rechtsprechung

EuGH Monz Handelsgesellschaft
International _____ 128

BGH HEITEC III _____ 132

OLG Köln Farbmarke „magenta“ im
Finanzwesen _____ 139

OLG Frankfurt Umfang der Auskunftspflicht bei der
Verletzung von Markenrechten _____ 151

Soziale Sicherheit

ZEITSCHRIFT FÜR ARBEIT UND SOZIALES



WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

DB-Z 248

66. JAHRGANG
ISSN 0490-1830
D 6364

3 | 2023



GESUNDHEIT

Kinder- und Jugendmedizin: Wege aus der Krise

DISKRIMINIERUNG *Ein neues Bündnis gegen Sexismus*
REHABILITATION UND TEILHABE *Hilfe für Einrichtungen*
KINDERGRUNDSICHERUNG *Wie hoch muss sie ausfallen?*

INKLUSIVE
RECHTSPRECHUNG

SoSi plus



BUND
VERLAG

Titelthema



**Kinder und Jugendmedizin:
Wege aus der Krise**



Die Gesundheit der Kinder und Jugendlichen ist seit dem Alarmruf der DIVI im Dezember in aller Munde. Aber wie schlimm ist die Situation in Kinderarztpraxen und in Kinderkliniken und was kann man dagegen tun? Im aktuellen Titelthema versuchen wir einen kleinen Überblick.

- Gesundheit** 93 JÖRG MEYER
Kranke Kinder, krankes System
- 95 »Das System wurde kaputtgespart. Ganz einfach«
Interview mit Kinderarzt Lothar Müller
- 99 MARION SCHWARZ
Soziale Ungleichheit bei der psychotherapeutischen Versorgung
- 102 MARKUS DRESCHER
Was tun für die Gesundheit der Kinder?!
Die jungen Generationen mussten während der Pandemie viel aushalten, ihnen nun zu helfen, ist eine Mammutaufgabe

- Magazin** 88 **Aus der Gesetzgebung**
89 **Magazin**
90 **Personalia**
91 **Termine**

- Position** 92 CHRISTINE BEHLE
Für gesellschaftlichen Zusammenhalt und soziale Sicherheit

- Krankenstand** 106 JÖRG MEYER
2022 **Krankschreibungen im dritten Pandemiejahr gestiegen – psychische Erkrankungen auf Höchststand**

- Rehabilitation** 110 ANNETTE TABBARA
Unterstützung für Einrichtungen – ein Hilfsfonds für Rehabilitation und Teilhabe

- Kindergrund-** 114 ANDREAS AUST UND LUKAS WERNER
sicherung **Mehr Kinder aus der Armut holen? Anmerkungen zur Diskussion um eine angemessene Leistungshöhe der Kindergrund-**
sicherung

- Pflege** 119 MARKUS DRESCHER
Pflegefall stationäre und häusliche Pflege
DAK-Studie prognostiziert Sozialhilfequote in Einrichtungen von 36 Prozent bis 2026

- Diskriminierung** 124 **Wider die alltägliche Diskriminierung**
Bundesministerium für Familie, Senioren, Frauen und Jugend startete Bündnis »Gemeinsam gegen Sexismus«

- 126 **Impressum**

Die Eigenanteile, die Pflegebedürftige zu tragen haben, wachsen unaufhörlich. Wie eine Studie der DAK-Gesundheit zeigt, wird infolgedessen der Anteil der Pflegeheimbewohner:innen, die auf Sozialhilfe angewiesen sind, ansteigen. Immerhin: Das Gesundheitsministerium plant einige Verbesserungen bei der stationären und häuslichen Pflege.

Krankenversicherung

BSG bekräftigt seine neue Rechtsprechung zu innovativen Behandlungsmethoden im Krankenhaus

BSG, Urteil vom 13.12.2022 – B 1 KR 33/21 R

Mit seiner Entscheidung zur Liposuktion vom 25.03.2021 – B 1 KR 25/20 R hat das BSG entschieden, dass das »Qualitätsgebot« im Interesse eines raschen Zugangs zu neuen Behandlungsmethoden eingeschränkt wird, wenn die Methode nach § 137c Abs. 3 SGB V das Potential einer erforderlichen Behandlungsalternative bietet (vgl. zu diesem Urteil SoSiPlus, Ausgabe 6/2021, Seite 3). Diese Rechtsprechung hat das BSG nun bekräftigt und fortgesetzt.

Aufgrund des »Qualitätsgebots« und des Wirtschaftlichkeitsgebots haben Versicherte keinen Anspruch auf ungeeignete Leistungen. Neue Behandlungsmethoden erfordern daher grundsätzlich ein positives Votum des Gemeinsamen Bundesausschusses (G-BA), was wiederum Zeit erfordert. § 137c Abs. 3 Satz 1 SGB V regelt daher, dass neue Behandlungsmethoden, zu denen noch kein Votum des G-BA vorliegt, im Krankenhaus angewandt werden dürfen, wenn sie das Potential einer erforderlichen Behandlungsalternative bieten und ihre Anwendung nach den Regeln der ärztlichen Kunst erfolgt. Das BSG hat nun noch einmal betont, dass diese Potentialleistungen das »Qualitätsgebot« einschränken.

Der Kläger ist an einer hochgradigen chronisch-obstruktiven Lungenerkrankung erkrankt

Dem Verfahren lag der folgende Sachverhalt zugrunde: Die Klägerin betreibt ein zugelassenes Krankenhaus und behandelte im Jahr 2016 einen bei der beklagten Krankenkasse versicherten Patienten stationär. Dieser litt an einer schwerstgradigen chronisch-obstruktiven Lungenerkrankung mit funktional relevantem Lungenemphysem sowie respiratorischer

hypoxischer Insuffizienz. Die Klägerin implantierte bei dem Patienten im April sowie im Mai/Juni 2016 endoskopisch mehrere Spiralen (sog. Coils). Bei dieser Methode wird das Lungengewebe durch den Einsatz von Spiralen zur Volumenverringerung zusammengezogen. Luftsäcke werden damit verkleinert und durch Offenhaltung der Atemwege während des Ausatmens wird einer Lungenaufblähung und damit einhergehenden Atemproblemen entgegengewirkt. Die Klägerin stellte der Beklagten für die stationäre Behandlung im April 2016 einen Betrag in Höhe von 15 226,01 Euro und für die stationäre Behandlung im Mai/Juni 2016 einen Betrag in Höhe von 16 126,91 Euro in Rechnung. Die Prüfung durch den Medizinischen Dienst der Krankenversicherung (MDK) ergab, dass eine Kostenübernahme aufgrund bislang unklarer Studienlage nicht empfohlen werden könne. Die Beklagte zahlte der Klägerin daraufhin lediglich für Mai/Juni 2016 eine Vergütung in Höhe von 3095,74 Euro.

Mit ihrer Klage vor dem Sozialgericht (SG) Aachen macht die Klägerin den Differenzbetrag in Höhe von 28 257,18 Euro aus den beiden Rechnungen und der von der Beklagten geleisteten Zahlung geltend. Das SG hat der Klage stattgegeben (Urteil vom

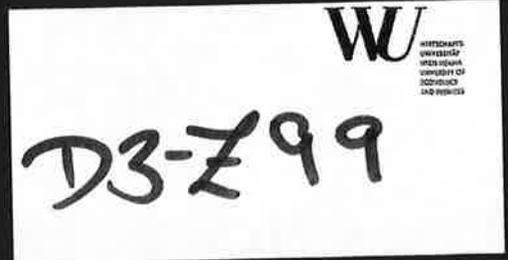
Inhalt

- 1 Krankenversicherung
BSG: BSG bekräftigt seine neue Rechtsprechung zu innovativen Behandlungsmethoden im Krankenhaus
- 2 Krankenversicherung
BSG: Die Kündigung eines Krankenhaus-Versorgungsvertrages ist kein Verwaltungsakt
- 3 Beitragsrecht
BSG: Beitragsprivileg für freiwillige Arbeitslosenversicherung gilt auch bei Ausweitung einer Selbständigkeit
- 5 Gesetzliche Unfallversicherung
BSG: Unfallversicherungsschutz bei ehrenamtlicher Tätigkeit eines DRK-Ortsvereinsvorsitzenden
- 6 Beitragsrecht
BSG: Abfindung zum Ausgleich von Unterhaltsansprüchen ist bei der »Beitragsbemessung« auf zwölf Monate zu verteilen
- 7 Beitragsrecht
BSG: Kein Wiedereintritt der Versicherungspflicht während einer stufenweisen Wiedereingliederung?
- 8 Vergütungsrecht
BSG: Krankenhaus behält Vergütungsanspruch, auch wenn Dringlichkeit der Organtransplantation unkorrekt war
- 8 Impressum

18.10.2018 – S 15 KR 226/17). Die Beklagte hat daraufhin Berufung gegen das SG-Urteil eingelegt. In der mündlichen Verhandlung hat sie für die stationäre Behandlung im April 2016 einen Betrag in Höhe von 5248,38 Euro anerkannt. Die darüber hinausgehende Klage hat das Landessozialgericht (LSG) mit der Begründung abgewiesen, dass die Voraussetzungen eines Vergütungsanspruchs für eine vollstatio-

JAP

[Juristische Ausbildung & Praxisvorbereitung]



- must know** **Notverordnungen und Ermächtigungsgesetze**
Zum anwendbaren Recht bei der Entsendung von
Arbeitnehmer:innen
- Gesellschaftsrechtliches Digitalisierungsgesetz 2022**
- Musterfall** **Römisches Recht, Bürgerliches Recht, Strafrecht,**
Öffentliches Recht

Redaktionsleitung
 Verena T. Halbwachs

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

Korrespondenten
 Erwin Bernat
 Christoph Grabenwarter
 Friedrich Harrer
 Ferdinand Kerschner
 Alexander Schopper

2022/2023

03

MANZ 

ISSN 1022-9426

→ Editorial 137
Von Hannes Schütz

Rechtsgeschichte

→ must know 140
Notverordnungen und Ermächtigungsgesetze
Christoph Schmetterer

Römisches Recht

→ Musterfall 143
FÜM I
Prüfer:innen: Birgit Forgó-Feldner, Michael Memmer, José-Domingo Rodríguez Martín; gelöst von Caterina M. Grasl

Bürgerliches Recht

→ Musterfall 147
FÜM II
Prüfer:innen: Constanze Fischer-Czermak, Helmut Ofner; gelöst von Sebastian Sieber

Strafrecht

→ Musterfall 162
Modulprüfung aus Straf- und Strafprozessrecht
Prüfer: Frank Höpfel; gelöst von Linda Sophie Fellmann und Julia Innerhofer

Verwaltungs-, Verwaltungsverfahrens- und Verfassungsrecht

→ Musterfall 174
Tiroler Schuhfabrik und Wiener Shoppingvergnügen
Prüfer: Georg Lienbacher; gelöst von Sebastian Lendl und Sophia Lienbacher

Internationales Privatrecht

→ must know 189
Zum anwendbaren Recht bei der Entsendung von Arbeitnehmer:innen
Von Julia Heindl

Unternehmens- und Gesellschaftsrecht

→ must know 195
Gesellschaftsrechtliches Digitalisierungsgesetz 2022
Von Roman Alexander Rauter

Standards

→ Impressum U3

9. Jahrgang / März 2023 / Nr. 2


ZWVF

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS
D3-Z304

Zeitschrift für Wirtschafts- und Finanzstrafrecht

Rainer Brandl | Severin Glaser | Robert Kert | Roman Leitner
Norbert Schrottmeyer | Mario Schmieder | Norbert Wess

Wirtschaftsstrafrecht

Wie viel Rechtsstaatlichkeit verträgt die Strafrechtspflege?
Persönlichkeitsschutz und Akteneinsicht von (Mit-)Beschuldigten
Anforderungen an unternehmensinterne Hinweisgebersysteme
Alternative Streitbeilegung und Privatbeteiligung

Europastrafrecht

EuGH erklärt 5. Geldwäscherichtlinie für teilweise ungültig

Finanzstrafrecht

Die Sicherstellung von Krypto-Assets im Finanzstrafverfahren

Aus Sicht des Amts für Betrugsbekämpfung

Prüfungsmaßnahmen gemäß § 99 Abs 2 FinStrG

Blick über die Grenze

Rechtsprechung zum deutschen Steuerstrafrecht im Jahr 2022

Praxisinformationen

Entscheidungsbesprechungen
Rechtsprechungsübersicht
Literaturreisenschau

Inhaltsverzeichnis



Wirtschaftsstrafrecht

Wie viel Rechtsstaatlichkeit verträgt die Strafrechtspflege?

Christian Pilnacek 50

Persönlichkeitsschutz und Akteneinsicht von (Mit-)Beschuldigten

Klaus Ainedter / Linda Poppenwimmer 61

Unternehmensinterne Hinweisgebersysteme bei Wirtschaftstreuhändern nach dem HSchG und dem WTBG 2017

Severin Glaser 69

Europastrafrecht

EuGH: Öffentlicher Zugang zu Daten im Register der wirtschaftlich Berechtigten verletzt GRC

Severin Glaser / Robert Kert 72

Wirtschaftsstrafrecht

Alternative Streitbeilegung und Privatbeteiligung

Roman Pobatschnig 74

Aus der aktuellen Rechtsprechung

Mario Schmieder / Norbert Wess 80

Literaturreisenschau

Mario Schmieder / Norbert Wess 81

Rezension

Norbert Wess 82

Finanzstrafrecht

Die Sicherstellung von Krypto-Assets im Finanzstrafverfahren

Elisabeth Köck 84

Aus Sicht des Amtes für Betrugsbekämpfung

Prüfungsmaßnahmen gemäß § 99 Abs 2 FinStrG im Praxisalltag

Martina Elisabeth Eber / Rainer Kuscher 90

Blick über die Grenze

Rechtsprechung zum deutschen Steuerstrafrecht im Jahr 2022 – ein Überblick

Jens Bülte 94

Entscheidungsbesprechungen

Fehlende Feststellungen zu verjährungshemmenden Umständen und Nichtigkeitsgrund

Sebastian Starl 97

Wer ist zur Ahndung der Verbandsverantwortlichkeit zuständig?

Sebastian Starl 100

Aus der aktuellen Rechtsprechung

Rainer Brandl / Roman Leitner 102

Literaturreisenschau

Rainer Brandl / Roman Leitner 103

Veranstaltungshinweis

ZWF-Get-together 73

IMPRESSUM

Zeitschrift für Wirtschafts- und Finanzstrafrecht

Herausgeber:

StB Dr. Rainer Brandl; Univ.-Prof. Dr. Severin Glaser; Univ.-Prof. Dr. Robert Kert; WP/StB Hon.-Prof. Dr. Roman Leitner; RA Mag. Mario Schmieder; WP/StB Mag. Norbert Schrottmeyer; RA Dr. Norbert Wess.

Medieninhaber und Medienunternehmen:

Linde Verlag Ges.m.b.H., A-1210 Wien, Scheydgasse 24.
Telefon: 01/24 630 Serie.
Telefax: 01/24 630-23.
E-Mail: office@lindeverlag.at.
Internet: http://www.lindeverlag.at.
DVR 0002356; Rechtsform der Gesellschaft: Ges.m.b.H.; Sitz: Wien.
Firmenbuchnummer: 102235x.
Firmenbuchgericht: Handelsgericht Wien.
ARA-Lizenz-Nr. 3991; ATU 14910701.
Gesellschafter: Anna Jentzsch (35 %) und Jentzsch Holding GmbH (65 %).
Geschäftsführung: Mag. Klaus Kornherr, Benjamin Jentzsch.

Erscheinungsweise und Bezugspreise:

Periodisches Medienwerk: ZWF – Zeitschrift für Wirtschafts- und Finanzstrafrecht.
Grundlegende Richtung: Fachinformationen zum Wirtschafts- und Finanzstrafrecht. Erscheint sechsmal jährlich.
Jahresabonnement 2023 (6 Hefte) zum Preis von EUR 262,70 (Print) bzw. EUR 301,40 (Print & Digital) – jeweils inkl. MwSt., exkl. Versandkosten.
Einzelheft 2023: EUR 58,70 (inkl. MwSt., exkl. Versandkosten).

Abbestellungen sind nur zum Ende eines Jahrgangs möglich und müssen bis spätestens 30. November schriftlich erfolgen. Unterbleibt die Abbestellung, so läuft das Abonnement automatisch ein Jahr und zu den jeweils gültigen Konditionen weiter. Preisänderungen und Irrtum vorbehalten.
Nachdruck – auch auszugsweise – ist nur mit ausdrücklicher Bewilligung des Verlags gestattet. Es wird darauf verwiesen, dass alle Angaben in dieser Fachzeitschrift trotz sorgfältiger Bearbeitung ohne Gewähr erfolgen und eine Haftung des Verlages, der Redaktion oder der Autoren ausgeschlossen ist.

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

Anzeigenverkauf und -beratung:

Gabriele Hladik, Tel.: 01/24 630-719
E-Mail: gabriele.hladik@lindeverlag.at
Sonja Grobauer, Tel.: 0664/78733376
E-Mail: sonja.grobauer@lindeverlag.at

ISSN: 2409-5265

Hersteller:

Druckerei Hans Jentzsch & Co. GmbH, 1210 Wien, Scheydgasse 31
E-Mail: office@jentzsch.at
Mehrfach umweltzertifiziert (www.jentzsch.at)
Telefon: 01/278 42 16-0

wirtschaftsrechtliche blätter:wbl



wirtschaftsrechtliche blätter:wbl

Zeitschrift für österreichisches
und europäisches Wirtschaftsrecht

März 2023 (37. Jahrgang)

Univ.-Ass. Mag. *Sophie Haiden*:

Fluggastrechte-VO: Der Wortlaut ist nicht das Limit 121

Ass.-Prof. Dr. *Lena Hornkohl, LL.M.*:

Europarecht: Das Neueste auf einen Blick 132

Rechtsprechung

Nr. 42–58

• Europarecht

42. Wettbewerbsrecht: Missbrauch marktbeherrschender Stellung – Zurechnung des Verhaltens von Vertriebshändlern an den Hersteller – Ausschließlichkeitsklausel (EuGH 19. 1. 2023, Rs C-680/20 – Univ.-Ass. (Postdoc) Dr. *Marcus W. A. Sonnberger*) 138

43. Verbraucherschutz: Missbräuchliche Klauseln in Verbraucherverträgen – Verpflichtung, Vertragsklauseln klar und verständlich abzufassen – Unlautere Geschäftspraktiken zwischen Unternehmen und Verbrauchern (EuGH 2. 2. 2023, Rs C-208/21) 144

44. Verbraucherschutz: Wohnimmobilienkreditverträge für Verbraucher – Vorzeitige Rückzahlung – Recht des Verbrauchers auf Ermäßigung der Gesamtkosten des Kredits, die sich nach den Zinsen und den Kosten für die verbleibende Laufzeit des Vertrags richtet (Österreich) (EuGH 9. 2. 2023, Rs C-555/21) 150

• Arbeitsrecht

45. Mitbestimmung bei Leistungslöhnen (OGH 21. 11. 2022, 8 ObA 48/22z) 153

46. Anfechtung und Nichtigkeit einer Betriebsratswahl (OGH 20. 10. 2022, 9 ObA 154/21v) 156

47. Kettenarbeitsverträge für künstlerisches Personal zulässig (OGH 24. 11. 2022, 9 ObA 11/22s) 159

48. All-in-Entgelt während Elternteilzeit (OGH 28. 9. 2022, 9 ObA 83/22d) 161

49. Kein Verzicht auf Entlassungsrecht (OGH 31. 8. 2022, 9 ObA 48/22g) 162

Unternehmensrecht

50. Gerichtsstand d Klagen gegen AR-M Vorhersehbarkeit (O

51. Schiedsklausel Gesellschaftsvertrag; Hilfestellung der staatlichen Gerichte bei Bildung des Schiedsgerichts (OGH 28. 9. 2022, 18 ONc 1/22z) 166

52. Abwesenheitskurator oder Notgeschäftsführer; Verhältnis der beiden Rechtsinstitute (OGH 30. 6. 2022, 4 Ob 85/22m) 167

53. Stimmrecht; Eintragung im Firmenbuch; Anteilsabtretung; Treuhand (OGH 14. 7. 2022, 5 Ob 98/22f) 169

54. Ermittlung Unterhaltsbemessungsgrundlage; Erlös aus der Veräußerung von Geschäftsanteilen; Exekution zur Durchsetzung des Anspruchs auf Rechnungslegung hinsichtlich der monatlichen Einkünfte (OGH 20. 7. 2022, 3 Ob 121/22y) 169

55. Nacheheliches Aufteilungsverfahren; Anteile an einem Unternehmen; Abgrenzung bloße Wertanlage (OGH 14. 9. 2022, 1 Ob 109/22v) 170

• Marken- und Patentrecht

56. Markenrechtliche Unternehmerhaftung für das Tätigwerden von Google (OGH 22. 11. 2022, 4 Ob 134/22t) 171

57. Zur Auslegung von Patentansprüchen (OGH 20. 12. 2022, 4 Ob 1/22h) 174

• Öffentliches Wirtschaftsrecht

58. Verfassungskonformität des zinslosen Kreditmoratoriums (VfGH 13. 12. 2022, G 174/2022) 175

D3-Z62/Beit.

Impressum 180

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier – TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

Mit Beilage

wirtschaftsrechtliche
blätter:wbl

Heft 3 März 2023
145. Jahrgang



Juristische Blätter

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z62

Aufsätze

- em. o. Univ.-Prof. Dr. *Rudolf Reischauer*:
**Folgen des Rücktritts vom Vergleich infolge
Leistungsstörung** 137
- Univ.-Prof. MMag. Dr. *Martin Trenker* /
RAA Dr. *Felix Loewit*:
**Grenzüberschreitende präventive
Restrukturierungsverfahren – Zuständigkeit,
Anerkennung und anwendbares Recht bei
Restrukturierungsverfahren mit Auslandsbezug
(2. Teil)** 150

Rechtsprechung

- Verfassungsgerichtshof**
- Abweisung des von zahlreichen Kreditinstituten
gestellten Antrags auf Aufhebung von Regelungen
über das (zinslose) Kreditmoratorium während der
COVID-19-Pandemie
(VfGH 13.12.2022, G 174/2022) 157

Ordentliche Gerichte – Zivilsachen

- Kein Kollisionskurator wegen Mitgesellschafter-
stellung eines Kindes und dessen Obsorge-
berechtigten
(OGH 23.02.2022, 3 Ob 204/21b) 163
- Anforderungen an die eigenhändige Nuncupatio
(OGH 25.10.2022, 2 Ob 167/22f) 167
- Voraussetzung einer Realteilung durch
Begründung von Wohnungseigentum
(OGH 12.10.2022, 5 Ob 114/22h –
Univ.-Prof. Dr. *Christian Holzner*) 170
- Wiederaufleben der ursprünglichen
Verpflichtung nach Rücktritt vom Vergleich
(OGH 24.03.2021, 3 Ob 148/20s) 173
- Vollausnahme vom MRG für sozialpädagogisch
betreutes Wohnen / venire contra factum proprium
(OGH 20.12.2022, 4 Ob 205/22h) 176
- Eigene Rechtsmittelfrist des Nebenintervenienten
bei Beitritt im Rechtsmittelverfahren?
(OGH 19.07.2022, 5 Ob 61/22i) 180

Keine Feststellung der
berechtigung im Verla
(OGH 25.10.2022, 2 Ok

- Depurierungsauftrag b
eines Miteigentumsanteils im Exekutionsverfahren
auf Zivilteilung einer Liegenschaft
(OGH 08.09.2022, 3 Ob 123/22t) 184
- Anfechtung der Einbringung eines Teilbetriebs
nach § 29 Z 1 IO?
(OGH 12.07.2022, 17 Ob 13/21t) 187

Strafsachen

- Zur Auslegung des § 19 Abs 1 und 4 JGG I
(OGH 19.01.2022, 15 Os 122/21m) 190
- Zur Auslegung des § 19 Abs 1 und 4 JGG II
(OGH 28.04.2022, 12 Os 140/21m –
Univ.-Prof. Dr. *Alois Birklbauer*) 191

Verwaltungsgerichtshof

- Mangelnde Mitwirkung an der Feststellung
des Sachverhalts und Imstichlassen eines
Verletzten: keine Doppelverfolgung
(VwGH 22.06.2022, Ra 2021/02/0241) 195

Korrespondenz

- Gesetzliche Vertretung, Interessenkonflikt
und Kollisionskuratel – weiterführende
Gedanken zu OGH 3 Ob 204/21b
(Priv.-Doz. MMag. Dr. *Franz Hartlieb*, LL.M.) 197

Literatur

Impressum 204

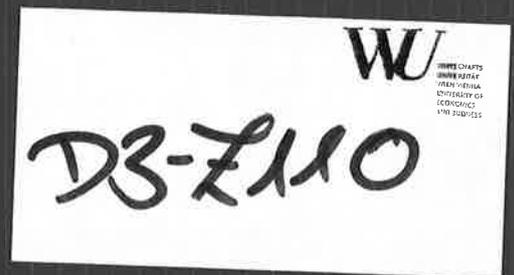
Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier – TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

1/2023

S. 1–98, ART.-NR. 1–11

März 2023



ZfV

ZEITSCHRIFT FÜR VERWALTUNG

Herausgeber: Thomas Kröll/Georg Lienbacher/Erich Pürgy

ABHANDLUNGEN

- » **Diana zu Hohenlohe:** Die Umbettung von Leichen – Verfassungsrechtliche Anmerkungen zum landesgesetzlichen Normenbestand
- » **Martin Sonntag:** Virtuelle Ministerräte – Neue Entscheidungsformen und Beschlussregelungen für die Bundesregierung
- » **Andreas Gerhartl:** Fragen der Politikerhaftung
- » **Alexander Biach:** Selbstverwaltung neu – Grenzen und Praxis ihrer Ausgestaltung

RECHTSPRECHUNGSBERICHTE

- » **Thomas Kröll:** Rechtsprechungsbericht: Verfassungsgerichtshof und Unionsgerichte
- » **Harald Eberhard/Christian Ranacher/Martina Weinhandl-Haider:** Rechtsprechungsbericht: Landesverwaltungsgerichte, Bundesverwaltungsgericht und Verwaltungsgerichtshof



ABHANDLUNGEN

Diana zu Hohenlohe: Die Umbettung von Leichen – Verfassungsrechtliche Anmerkungen zum landesgesetzlichen Normenbestand	3
Martin Sonntag: Virtuelle Ministerräte – Neue Entscheidungsformen und Beschlussfassungsregeln für die Bundesregierung	12
Andreas Gerhartl: Fragen der Politikerhaftung	20
Alexander Biach: Selbstverwaltung neu – Grenzen und Praxis ihrer Ausgestaltung	25

TAGUNGSBERICHT

Jonas Kaschka/Miriam Klema: 12. Tagung der österreichischen Assistentinnen und Assistenten des Öffentlichen Rechts 2022	34
--	----

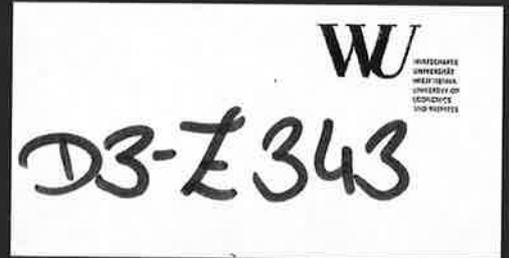
RECHTSPRECHUNGSBERICHTE

Thomas Kröll: Rechtsprechungsbericht: Verfassungsgerichtshof und Unionsgerichte	38
Harald Eberhard/Christian Ranacher/Martina Weinhandl-Haider: Rechtsprechungsbericht: Landesverwaltungsgerichte, Bundesverwaltungsgericht und Verwaltungsgerichtshof	65

FACHLITERATUR

Benjamin Kneihls/Georg Lienbacher (Hrsg), Rill-Schäffer-Kommentar Bundesverfassungsrecht, 29. Lieferung (Peter Pernthaler)	90
Benjamin Kneihls/Georg Lienbacher (Hrsg), Rill-Schäffer-Kommentar Bundesverfassungsrecht, 28. Lieferung (Peter Pernthaler)	92
Maximilian König/Johannes Mitterecker (Hrsg), Praxishandbuch des österreichischen Sportrechts (Alexander Frank/Sebastian Lendl)	93
Michael Bajlicz/Sophie Bohnert/Theresa Ganglbauer/Christoph Gärner/Daniela Petermair/Maximilian Ponader/Markus Tölzer/Sarah Werderitsch (Hrsg), Recht im Umbruch – Umbruch im Recht. Tagung der Österreichischen Assistentinnen und Assistenten des Öffentlichen Rechts in Wien 2021 (Alexander Forster)	97

ESG



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

Gut zu wissen, wann Wasserstoff „grün“ ist

Schumacher

Flexible(re) Nachweisformen zur Entlastung von Nachhaltigkeitsbürokratie

**Schönfelder/
Braun/Dadush**

Contracting for Human Rights – Einhaltung menschenrechtlicher Anforderungen in Zuliefererverträgen gemäß LkSG: Ansätze gemeinsamer Verantwortlichkeit durch MCC 2.0 und EMC

Interview

Ein Jahr ESG – Rechtszeitschrift für nachhaltige Unternehmensführung

Mit Beilage: Leserumfrage

3/2023

2. Jahrgang · Seiten 65 bis 96 · 15. März 2023

Verlage C.H.BECK und Vahlen München



S450202303



Inhaltsverzeichnis

Mit Beilage: Leserumfrage

■ Editorial

Ruttloff/Wagner	Gut zu wissen, wann Wasserstoff „grün“ ist	65
-----------------	--	----

■ Beiträge

Schumacher	Flexible(re) Nachweisformen zur Entlastung von Nachhaltigkeitsbürokratie	66
Schönfelder/ Braun/Dadush	Contracting for Human Rights – Einhaltung menschenrechtlicher Anforderungen in Zuliefererverträgen gemäß LkSG: Ansätze gemeinsamer Verantwortlichkeit durch MCC 2.0 und EMC	73

■ Rechtsprechung

Grund-, Menschenrechte und Arbeitsschutz

EGMR (Große Kammer)	14.2.2023 – 21884/18	Luxleaks	79
---------------------	----------------------	----------	----

■ Aktuell

Interview: Ein Jahr ESG – Rechtszeitschrift für nachhaltige Unternehmensführung (Dr. Marc Ruttloff und Prof. Dr. Eric Wagner)		94
Nachrichten		95
Das schreiben die anderen		96



98. Jahrgang / 20. März 2023 / Nr. 9

SW ^{WU} D3-Z25

WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

Steuer- und Wirtschaftskartei

Tagesfragen

Zu- und Abschläge wegen Bilanzberichtigung
Zuflusszeitpunkt von Mitarbeiteroptionen
Laden von Elektroautos

Internationales Steuerrecht

Die Safe Harbours der Globalen Mindestbesteuerung

Digitalisierung

Erwerbs- und Veräußerungsvorgänge im Metaverse

Umsatzsteuer

Update: Aktuelles auf einen Blick

Wirtschaft

Der Abschlussprüfungsvertrag in der Insolvenz

Rechtsprechung

VwGH-Judikatur aus dem September 2022

Linde
www.lindeverlag.at



In diesem Heft

Besonderheiten bei Zu- und Abschlägen wegen Bilanzberichtigung (<i>Zorn</i>)	446
Zuflusszeitpunkt von handelbaren Mitarbeiteroptionen (<i>Prodingner</i>)	449
Steuertermine im April	456
Zweifelsfragen zur Sachbezugswerteverordnung – Laden von Elektroautos (<i>BMF</i>)	457
Familienbeihilfe – Bilanz 2022	459
Die Safe Harbours der Globalen Mindestbesteuerung (<i>Marchgraber</i>)	460
Erwerbs- und Veräußerungsvorgänge im Metaverse (<i>Wöhler / Setnicka / Lackinger / Oblak</i>)	465
Umsatzsteuer-Update März 2023: Aktuelles auf einen Blick (<i>Mayr</i>)	471
Der Abschlussprüfungsvertrag in der Insolvenz (<i>Piringer / Geißler</i>)	478
Aktuelle VwGH-Rechtsprechung (<i>Bodis</i>)	486
■ Wertpapierdeckung bei Einbringung	
■ Abzugsfähigkeit inländischer Sozialversicherungsbeiträge	
■ Voraussetzungen einer Bilanzberichtigung	
■ Vorsteuerberichtigung bei Anzahlungen	
■ Vorsteuerberichtigung bei zu Unrecht geltend gemachter Vorsteuer	
■ Erhöhung des Verlustvortrags	
Finanzpolizei – Bilanz 2022	492

Impressum: Siehe Umschlagseite gegenüber

Inhaltsverzeichnisdienst per E-Mail.

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

SWK

Steuer- und Wirtschaftskartei

Redaktion: Dr. Andrei Bodis/Mag. Stefan Menhofer
Dr. Birgit Reiner/Dr. Jürgen Reiner
Mag. Christoph Schlager
Dr. Michael Tumpel
Tel. Redaktion: +43 1 24 630, **Fax:** DW 751
E-Mail Redaktion: redaktion@lindeverlag.at
Tel. Verlag: +43 1 24 630 Serie, **Fax:** DW 723
Adresse: 1210 Wien, Scheydgasse 24

Journal für Rechtspolitik

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z104



Herausgegeben von
Heinz Fischer
Bernd-Christian Funk
Rudolf Machacek †
Roland Miklau
Heinrich Neisser
Alfred J. Noll
Anton Pelinka
Manfried Welan

Jahrgang 30
Heft 4
2022

In Zusammenarbeit
mit dem
Österreichischen
Parlament

Schriftleitung:
Michael Holoubek
Georg Lienbacher

VERLAG
ÖSTERREICH



FORUM

- Walter Strobl*, SLAPPs: Bedrohung der Freien Berichterstattung durch Einschüchterungsklagen 419
- Maria Windhager*, SLAPP-Klagen in Österreich – Erfahrungen aus der Praxis 424
- Christian Koller / David von der Thannen*, Time to SLAPP-Back: Der Richtlinienvorschlag zur Bekämpfung von Einschüchterungsklagen und seine Konsequenzen für das österreichische Zivil(prozess)recht 430
- Hans Peter Lehofer*, Grundrechte und SLAPPs 439
- Florian Scheuba*, Erfahrungsbericht zur Causa *Holzer vs Scheuba* 449
- Daniel Wachter*, „Nicht immer eitle Wonne“: Das Zusammenspiel zwischen Bund und Ländern in der Pandemiebekämpfung – ein Erfahrungsbericht aus dem Blickwinkel der Landesverwaltung 451

ABHANDLUNGEN

- Mathis Fister*, Intertemporale und intergenerationelle Grundrechtswirkungen – Am Beispiel des Klimaschutzrechts 460
- Claudia Fuchs*, Genehmigung, Verteilung, Auftrag: Zur Leistungsfähigkeit der Dienstleistungskonzession als Steuerungsinstrument 466
- Markus Vašek*, Ein Versuch über die richterliche Unabhängigkeit 475
- Andreas Wimmer*, Der Schutz der Persönlichkeit im digitalisierten Verwaltungsverfahren. Zugleich ein Versuch einer Kontextualisierung 483
- David Kosař / Attila Vincze*, European Standards of Judicial Governance: From Soft Law Standards to Hard Law 491

Dokumentation – Europa

- Michael Erhart* 502

Dokumentation – Österreich

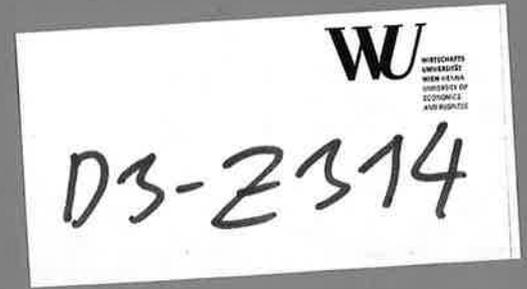
- Günther Schefbeck* 506

Herausgeber: Heinz Fischer, Bernd-Christian Funk, Rudolf Machacek †, Roland Miklau, Heinrich Neisser, Alfred J. Noll, Anton Pelinka, Manfred Welan

In Zusammenarbeit mit dem Österreichischen Parlament

Schriftleitung: Michael Holoubek, Georg Lienbacher

Ständige Korrespondenten: Josef Azizi, Wien; Ulrich Becker, München; Michael Erhart, Brüssel; Christoph Grabenwarter, Wien; Armin Hatje, Hamburg; Matthias Jestaedt, Freiburg/Breisgau; Susanne Kalss, Wien; Martin Karollus, Linz; Michael Potacs, Wien; Günther Schefbeck, Wien; Martin Schulte, Dresden; Ewald Wiederin, Wien



immolex

FACHZEITSCHRIFT FÜR WOHN- UND IMMOBILIENRECHT

Wohnungseigentumsrecht

Wartefrist zum Erwerb
eines Kfz-Abstellplatzes

Maklerrecht

Begrenzte Aufklärungs-
pflichten des Maklers

Wohnungsgemeinnützigkeitsrecht

Das Vorkaufsrecht gemäß
§§ 15g und 15i WGG

Immobilienfinanzierung

Immobilienkauf unter
Finanzierungsvorbehalt

Immobilienbesteuerung

GrEST-Risiko bei Einräumung
eines „Superädifikats“?

Forum Immobilientreuhänder

Anbringung einer
Wärmedämmung



73 EDITORIAL

73 Maklergesetz-Änderungsgesetz und neue Entscheidungen zum Maklerrecht
Herbert Rainer

76 AKTUELLSTE LEITSÄTZE

Nr 20–28

78 MIETRECHT

78 OGH 17. 10. 2022, 6 Ob 26/22z
Keine Zurechnung des Verhaltens eines in derselben Wohnanlage wohnenden Gastes (*Alexander Klein*)

79 OGH 18. 10. 2022, 10 Ob 9/22d
Keine Bestandzinsminderung, wenn die Gebrauchsbeeinträchtigung aus der Sphäre des Bestandnehmers stammt (*Christian Weinzinger*)

81 OGH 17. 11. 2022, 9 Ob 79/22s
Rückstellung in vertragswidrigem Zustand (*Theresa Hauswurz-Zane*)

82 OGH 22. 11. 2022, 4 Ob 122/22b
„Lange“ Verjährungsfrist spielt bei Ansprüchen nach § 1111 ABGB keine Rolle (*Wolfgang Ruckenbauer*)

84 WOHNUNGSEIGENTUMSRECHT

84 OGH 2. 11. 2022, 5 Ob 121/22p
Wartefrist zum Erwerb eines Kfz-Abstellplatzes (*Lorenz Punt*)

85 OGH 2. 11. 2022, 5 Ob 134/22z
Geschäftsraumwidmung (*Sigrid Räth*)

87 WOHNUNGSGEMEINNÜTZIGKEITSRECHT

87 Das Vorkaufsrecht gemäß §§ 15g und 15i WGG
Wilhelm Garzon

90 OGH 17. 1. 2023, 10 Ob 29/22w
Aufkündigung infolge Ablebens der Mieterin trotz gesetzlicher „Kaufoption“ (*Wilhelm Garzon*)

93 LIEGENSCHAFTSRECHT

93 OGH 14. 9. 2022, 1 Ob 157/22b
Vorübergehende rechtliche Unmöglichkeit der Ausübung einer Servitut

94 OGH 19. 5. 2022, 3 Ob 70/22y
Lärmimmissionen durch Musizieren in der Wohnung

94 OGH 24. 11. 2022, 5 Ob 167/22b
Beurteilung einer Wertminderung (*Tihomir Zane*)

96 MAKLERRECHT

96 OGH 14. 9. 2022, 1 Ob 138/22h
Provisionsanspruch gegen den in den Kaufvertrag eingetretenen Vorkaufsberechtigten?
(*Martin Stadlmann/Maximilian Max*)

97 OGH 21. 12. 2022, 5 Ob 190/22k
Aufklärungspflichten des Maklers nur im Rahmen der für seine Tätigkeit typischen Rechtsbereiche (*Christian Prader*)

99 OGH 25. 5. 2022, 8 Ob 82/21y
Voraussetzungen der Mäßigung des Provisionsanspruchs

100 VERFAHRENSRECHT

100 OGH 2. 11. 2022, 5 Ob 13/22f
Zur Berichtigung und Beiziehung der Parteien im wohnrechtlichen Außerstreitverfahren (*Philipp Dobler*)

102 IMMOBILIENFINANZIERUNG

102 Immobilienkauf unter Finanzierungsvorbehalt – Sicherheitsnetz oder Fallstrick?
Peter Haindl/Martina Linden

106 IMMOBILIENBESTEUERUNG

106 Grunderwerbsteuerrisiko bei Einräumung eines Superädifikats?
Erich Resch

109 VwGH 8. 9. 2022, Ro 2022/15/0007 (BFG 20. 10. 2021)
Steuerlich neutrale Realteilung oder Grundstückstausch?
(*Karin Fuhrmann*)

111 VwGH 20. 10. 2022, Ra 2022/16/0059 (BFG 16. 5. 2022)
Kosten der Vertragserrichtung als Teil der GrESt-Bemessungsgrundlage

112 FORUM IMMOBILIENTREUHÄNDER

112 Anbringung einer Wärmedämmung – Erhaltung oder Verbesserung?
Christoph Kothbauer

75 IMPRESSUM

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

IM
DESIGN

D3-Z 129

RFG



Recht & Finanzen für Gemeinden

Schwerpunkt

Straßen in der Gemeinde

Ersitzung und stillschweigende Widmung

Thomas Riesz, Julius Ecker

Konfliktpotentiale bei Outdooraktivitäten

Dieter Neger, Lukas Lamprecht, Paul Kubin

VwGH: Straßenerrichtung durch Aufschließungsgesellschaften

Markus Achatz

Aktuelles

Steuer-Radar

Beiträge

Unternehmereigenschaft und Vorsteuerabzug bei Gemeinden

Irma Schwanzer, Dietmar Pilz

Lenkungseffekte durch die Wohnungsleerstandsabgabe

Georg Eisenberger, Julia Holzmann

VRV-Fragen aus der Praxis

Alexander Herbst, Veronika Meszarits

Inhalt

Editorial

- Sehr geehrte Leserin! Sehr geehrter Leser! 1
Walter Leiss

Straßen in der Gemeinde

- Ersitzung und stillschweigende Widmung durch
 Gemeinden 3
 Ein Leitfaden zur Nutzbarmachung von im Privateigentum
 stehenden Straßen und Wegen für die Allgemeinheit
Thomas Riesz, Julius Ecker

- Konfliktpotentiale bei Outdooraktivitäten am Beispiel
 des Mountainbike- und Skitourensports 12
 Ein Überblick über die praxisrelevanten Bestimmungen für
 Standortgemeinden und Grundeigentümer unter besonderer
 Berücksichtigung der Situation in der Steiermark
Dieter Neger, Lukas Lamprecht, Paul Kubin

- Neue Aussagen des VwGH zur Straßenerrichtung durch
 Aufschließungsgesellschaften 20
Markus Achatz

Steuer-Radar 25

Steuerrecht

- Ein kurzer Überblick zur Unternehmereigenschaft und
 zum Vorsteuerabzug bei Gemeinden 27
 Unter welchen Voraussetzungen können Gemeinden von der
 Möglichkeit des Vorsteuerabzugs Gebrauch machen?
Irma Schwanzer, Dietmar Pilz

Öffentliches Recht

- Positive Lenkungseffekte durch Einführung einer
 Wohnungsteuerabgabe in der Steiermark? 30
Georg Eisenberger, Julia Holzmann

VRV 2015

- VRV-konforme Behandlung der Abbruchkosten und des
 Restbuchwerts bei Gebäuden im Lichte der aktuellen
 Rechtsprechung – Reformbedarf ante portas? 35
 Werden (un-)brauchbare Gebäude(teile) abgerissen, wie werden
 die Restbuchwerte des Altbestandes sowie Abbruchkosten VRV-
 konform erfasst?
Alexander Herbst, Veronika Meszarits

- VRV-Fragen aus der Praxis (Teil 2) 41
Alexander Herbst, Veronika Meszarits

- VRV-Fragen aus der Praxis (Teil 3) 43
Alexander Herbst, Veronika Meszarits

Beilage

- Jahresregister 2022

Impressum auf der 2. Umschlagseite

Arbeit & Wirt

D3-2237

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS



Mutterfüllt

Arbeit, Wirtschaft, Politik, soziales Leben: Wie die Klimakrise unser tägliches Leben verändert, und warum es ohne Umverteilung und soziale Gerechtigkeit nicht gehen wird.

Klimaneutral / 6

Marathon oder Sprint:
Leonore Gewessler im Talk

Rückzugsgefechte / 20

Wandern statt Wedeln:
Wintertourismus am Ende?

Inhalt

DENN WIR WISSEN, WAS WIR TUN

06 Dass die Klimakatastrophe kommt, wissen wir seit einem halben Jahrhundert. Auch wie sie aufzuhalten ist, ist längst klar. Doch mit den erforderlichen Änderungen tun sich viele schwer – vor allem, weil es um Geld geht.

PROFITIEREN VOM WELTENDE

22 Die Klimakrise ist heute wissenschaftlicher Konsens. Großkonzerne haben das allerdings schon seit Jahrzehnten gewusst und aktiv an der Klimawandelleugnung gearbeitet. Um das zu durchschauen, kommt den Qualitätsmedien eine wichtige Rolle zu.

GEFÄHRLICHES BETRIEBSKLIMA

36 Der Klimawandel führt zu alarmierenden Temperaturanstiegen im Sommer. Das macht sich auch am Arbeitsplatz bemerkbar. Gesetzliche Regelungen, die Arbeitnehmer:innen vor Hitze schützen, sind bis dato nur heiße Luft.

„Alles muss sich ändern“	10
Alina Brad, Politikwissenschaftlerin, im Interview	
Tarnen und täuschen	11
Sehr bemüht, aber doch Greenwashing	
Das Wasser bis zum Hals	12
Über die wirtschaftlichen Folgen des Klimawandels	
Gesellschaft real bedroht?	16
Gastkommentar Hans Volmary, Mitautor APCC Report	
Im Land der Planlosen	18
Über den Status quo der österreichischen Klimapolitik	
„Klimaschutz ist ein Marathon“	26
Klimaschutzministerin Leonore Gewessler im Gespräch	
Volle Bremsenergie für Strompreise?	30
Eine nüchterne Einschätzung der EU-Strommarktreform	
Unser tägliches Fahrplan-Los	32
Reportage: Wegbeschreibung für klimafittes Pendeln	
Schnee von gestern	40
Kunstschneebänder ohne Ende – touristische Einblicke	
Ein Drucker, drei Brüder und Karl Marx	44
Historie zum 140. Todestag von Karl Marx	
Zivilisation der Nachhaltigkeit	46
Das letzte Wort hat Andreas Gjecaj	

