



# BOA

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-2333

Zeitschrift für Aufsichtsräte in Deutschland

## HERAUSGEBER

Arbeitskreis deutscher  
Aufsichtsrat e.V. (AdAR)

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

Prof. Dr. Stefan Siepelt

Marc Tüngler

GESAMTLEITUNG

Dr. Christine Bortenlänger

Dr. Christian Bosse

Dr. Claus Buhleier

Peter Dietmaier

Prof. Dr. Barbara Grunewald

Dr. Simone Hartmann

Prof. Dr. Peter Henning

Prof. Dr. Susanne Kals

Dr. Jürgen Kunz

Prof. Dr. Klaus Möller

Prof. Dr. Ulrich Noack

Prof. Dr. Ulrich Seibert

Dr. Mirko Sickinger

Prof. Dr. Stefan Simon

Prof. Dr. Jochen Vetter

Prof. Dr. Marc-Philippe Weller

Prof. Dr. Christian Zwirner

IN KOOPERATION MIT

Deutsche Schutzvereinigung für  
Wertpapierbesitz e.V. (DSW)

Deutsches Aktieninstitut  
Kapital. Markt. Kompetenz.

6  
2022

BOARD - Dezember 2022 - S. 217-260



Prof. Dr. Christian Zwirner, Dr. Corinna Boecker

European Sustainability Reporting Standards (ESRS)

Jennifer Gaußmann, Dr. Ralf Frank

Nachhaltigkeit im Dialog mit dem Kapitalmarkt

Im Gespräch mit Stefan Ramge

Der PCGK des Bundes hat den Praxistest  
sehr gut bestanden!

Petra von Wick

Angemessene Kontrollsysteme als wichtige Eckpfeiler  
des PCGK Bund

Dr. Simone Hartmann, Dr. Andreas Kerst

Effizienzprüfung des Überwachungsorgans  
bei Bundesunternehmen

Reguvis

www.reguvis.de

**EDITORIAL** ..... 217

**AUFSÄTZE**

Prof. Dr. Christian Zwirner, Dr. Corinna Boecker  
**European Sustainability Reporting Standards (ESRS)** ..... 219

Jennifer Gaußmann, Dr. Ralf Frank  
**Nachhaltigkeit im Dialog mit dem Kapitalmarkt** ..... 225

Rainald Vobbe, Timm Stelzer  
**Umsatzsteuer auf Vergütungen für Kontrollorgane – ein Überblick** ..... 227

**ÖFFENTLICHE UNTERNEHMEN**

Im Gespräch mit Stefan Ramge  
**Der PCGK des Bundes hat den Praxistest sehr gut bestanden!** ..... 231

Petra von Wick  
**Angemessene Kontrollsysteme als wichtige Eckpfeiler des PCGK Bund** ..... 235

Dr. Simone Hartmann, Dr. Andreas Kerst  
**Effizienzprüfung des Überwachungsorgans bei Bundesunternehmen** ..... 238

Prof. Dr. Anja Seng, Monika Schulz-Strelow  
**Im Public Sector fehlt der Schub für mehr Frauen in Führung** ..... 242

Prof. Dr. Ulf Papenfuß, Dr. Christian Arno Schmidt, Benedikt Hartel  
**Vergleichsgruppen zur Top-Managementvergütung für Good Governance mit digitalen Vergütungsportalen** ..... 249

**KOLUMNE**

Marc Tüngler  
**Vergleichsstudie zu Vorstandsgehältern von TUM und DSW – DAX-Vorstände mit 24 Prozent Einkommensplus** ..... 254

**RECHTSPRECHUNG**

**Wahl der Gewerkschaftsvertreter in den Aufsichtsrat einer SE** ..... 257

**DATEN – FAKTEN – MANDATE**

Peter Dietlmaier  
**11. Frankfurter Aufsichtsratstag im Zeichen von Best Practice und Top Thema ESG** ..... 258

**Impressum**

**BOARD – Zeitschrift für Aufsichtsräte in Deutschland**

ISSN: 2192-211X

Verlag: Reguvis Fachmedien GmbH  
 Geschäftsführung: Jörg Mertens, Dr. Sascha Theißen

Reguvis  
 www.reguvis.de

**Gesamtleitung**  
 Prof. Dr. Dr. h.c. Barbara Dauner-Lieb  
 Prof. Dr. Stefan Siepelt  
 Marc Tüngler

**Redaktion Reguvis Fachmedien GmbH**  
 Jörg Schick  
 Tel.: 0221 / 9 76 68-186  
 E-Mail: joerg.schick@reguvis.de

**Manuskripte**

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

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

**Urheber- und Verlagsrechte**

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

**Haftungsausschluss**

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

**Erscheinungsweise**

zweimonatlich, jeweils Mitte des geraden Monats

**Bezugspreise/Bestellungen/Kündigungen**

Einzelheft 50,70 € inkl. MwSt. und Versandkosten (Inland 2,50 € pro Ausgabe/Ausland 4,50 € pro Ausgabe). Der Jahresabopreis inkl. Online-Archiv beträgt 317,- € inkl. MwSt. und Versandkosten (Inland 2,50 € pro Ausgabe/Ausland 4,50 € pro Ausgabe). Bestellungen über jede Buchhandlung oder beim Verlag. Der Bezugszeitraum beträgt jeweils 12 Monate. Kündigungen müssen schriftlich erfolgen und spätestens am 15. des Vormonats, in dem das Abonnement endet, beim Verlag eingegangen sein.

**Abo-Service und Anzeigen**

Tel.: 0221 / 9 76 68-315, Fax: 0221 / 9 76 68-271  
 E-Mail: wirtschaft@reguvis.de

**Anzeigenpreise**

Es gilt die aktuelle Anzeigenpreisliste.

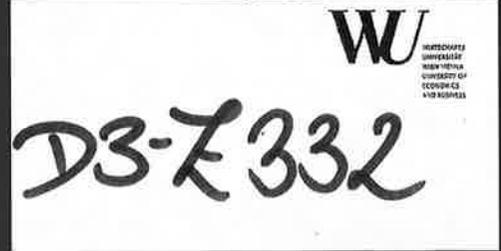
**Satz**

TGK Wienpahl, Köln

**Druck**

Appel & Klinger GmbH, Schneckenlohe

# JAS



ISSN 2520-4238

## Journal für Arbeitsrecht und Sozialrecht

### Beiträge

- Andreas Hauer  
Gibt es einen Kernbereich des Sozialrechts als Teil der Hoheitsverwaltung? ..... 1
- Barbara Leitl-Staudinger  
Verfassungsrechtlicher Spielraum bei der Wahl privatwirtschaftlicher  
oder hoheitlicher Verwaltung ..... 12
- Reinhard Resch  
Zum Geltungsbereich des BUAG im Fall der Fertigung  
von Baustoffen und Bauelementen ..... 20
- Conrad Greiner  
Massenkündigungsschutz bei Teilkündigungen? ..... 38

### Entscheidungsbesprechungen

- Anna Zaversky  
Dienstzeugnis, sexuelle Belästigung, Recht auf Beschäftigung ..... 52
- Felix Wallner  
Vertrauensgrundsatz gilt auch zwischen Arzt und diplomierter Pflegeperson ... 72
- Florian G. Burger  
Abzugsverbot für Sozialplanabfertigungen verfassungswidrig ..... 80

**Buchbesprechung** ..... 98

**Impressum** ..... U2

7. Jahrgang 2023 Nr. 1

MAN 

# KTS

ZEITSCHRIFT FÜR INSOLVENZRECHT

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z296

Herausgegeben von  
*Reinhard Bork*, Hamburg  
*Christoph Becker*, Augsburg  
*Alexander Bruns*, Freiburg  
*Peter Laroche*, Köln

*Aus dem Inhalt*

*Ulrich Falk*  
Unternehmensinsolvenzen in Preußen  
und im Deutschen Kaiserreich

*Tim Florstedt*  
Sanierung durch Konsens heute

*Klaus Bartels*  
Insolvenzanfechtung trotz  
zureichender Masse

Werke · Online-Module · Lösungen

Heymanns



KTS 84. Jahrgang  
Heft 1 März 2022 S. 1  
ISSN 1432-461X  
Art.-Nr. 56529301

OSTERREICH  
1020 WIEN  
Weltandelsplatz 1 - Haus LC  
Zeitschriftenmanagement  
Universitätsbibliothek  
Wirtschaftsuniversität Wien  
2817570 / 1

Wolters Kluwer Deutschland GmbH, Postfach 2352, 56513 NEUWIED,  
Presse International, 50446

Carl Heymanns Verlag

1/2023

# Inhalt



Vorwort..... 1

## ABHANDLUNGEN

*Professor Dr. Ulrich Falk*  
Unternehmensinsolvenzen in Preußen und im Deutschen Kaiserreich – Zur angeblichen Sanierungsfeindlichkeit der Konkursordnung von 1877/79 ..... 3

*Professor Dr. Tim Florstedt*  
Sanierung durch Konsens heute – Herausforderungen für das Recht der Unternehmenssanierung durch Distressed Debt Investing ..... 51

*Professor Dr. Klaus Bartels*  
Insolvenzanfechtung trotz zureichender Masse – Haftungsorientierte Korrektur durch Bereicherungsrecht? ..... 105

## ENTSCHEIDUNGEN MIT ANMERKUNGEN

Inhaltliche Unüberprüfbarkeit einer Bescheinigung über erfolglosen außergerichtlichen Schuldenbereinigungsversuch – BGH, Beschl. v. 24.02.2022 – IX ZB 5/21 mit Anmerkung von *Professor Dr. Alexander Scheuch* ..... 125

Massezugehörigkeit eines Steuererstattungsanspruchs – BGH, Urt. v. 13.01.2022 – IX ZR 64/21 mit Anmerkung von *Professor Dr. Gregor Kirchhof/Dipl.-Jur. (Univ.) Johannes Popp* ..... 137

## BUCHBESPRECHUNGEN

Kathrin Edingloh: Die Bindung des Insolvenzverwalters an Schiedsvereinbarungen des Insolvenzschuldners im Rahmen nationaler Insolvenzverfahren. Anschluss oder Abkehr vom Dogma einer weitgehenden Bindung (*Professor Dr. Alexander Bruns LL.M. [Duke Univ.], Universität Freiburg*) ..... 147

## DOKUMENTATION

Änderungen der Insolvenzordnung durch das Gerichtsvollzieherschutzgesetz (Abdruck auszugsweise) ..... 151

Änderungen der Insolvenzordnung und des Gesetzes über den Stabilisierungs- und Restrukturierungsrahmen für Unternehmen durch das Gesetz zur Einführung virtueller Hauptversammlungen (Abdruck auszugsweise) ..... 167

Änderungsantrag der Fraktionen der SPD, von BÜNDNIS 90/DIE GRÜNEN und der FDP zu dem Entwurf eines Gesetzes zur Abschaffung des Güterrechtsregisters – Formulierungshilfe der Bundesregierung ..... 174

D3-Z108

# ZAS



## Zeitschrift für Arbeits- und Sozialrecht

### Schwerpunkt

## Neuerungen im Sozialversicherungsrecht

Berücksichtigung von Kindererziehungszeiten in der EU

Harald Spritzendorfer

Der Angehörigenbonus – neue Geldleistung im Pflegebereich

Martin Schauer

### Beiträge

Das neue HinweisgeberInnenschutzgesetz

Stefan Kühnleubl, Daniel Komarek

Bürgergeld-Gesetz in Deutschland

Dirk Meyer

### Rechtsprechung kommentiert

Definition körperlicher Schwerarbeit

Erich Heckenast

Benachteiligung wegen Religionszugehörigkeit

Wolfgang Mazal

# Inhalt

---

## Editorial

- Fallstricke der Hinweisgebung ..... 37  
*Wolfgang Brodl*

## Neuerungen im Sozialversicherungsrecht

- Die Berücksichtigung von Kindererziehungszeiten im  
 Unionsraum ..... 39  
 Entwicklungen und offene Fragen  
*Harald Spritzendorfer*

- Der Angehörigenbonus – neue Geldleistung im  
 Pflegebereich ..... 44  
*Andreas Streibel*

## Beiträge

- Das neue HinweisgeberInnenschutzgesetz ..... 50  
*Stefan Kühnleub, Daniel Komarek*

- Bürgergeld-Gesetz in Deutschland ..... 59  
 Ein Systemwechsel hin zu einem bedingungslosen  
 Grundbedarfseinkommen auf Zeit?  
*Dirk Meyer*

## Höchstgerichte – Neueste Trends

- ZAS-Judikatur 2023/14–25 ..... 63

## Rechtsprechung

- Körperliche Schwerarbeit wird ungeachtet der  
 Arbeitszeit nur durch den Gesamtenergieverbrauch eines  
 Arbeitstags definiert ..... 68  
**Sozialrecht; Schwerarbeit** OGH 28. 7. 2022, 10 ObS 64/22t; idem  
 OGH 13. 9. 2022, 10 ObS 51/22f  
*(Erich Heckenast)*

- Benachteiligung wegen Religionszugehörigkeit ..... 72  
**Arbeitsrecht** OGH 14. 9. 2021, 8 ObA 59/20i  
*(Wolfgang Mazal)*

- Vorsorgekasse haftet nur für tatsächlich  
 zugeflossene Beiträge ..... 75  
**Arbeitsrecht** OGH 22. 2. 2022, 8 ObA 96/21g  
*(Marina Kargl)*

## Aktuelles

- Elektromobilität bei Dienstfahrzeugen: Besonderheiten  
 im Arbeits- und Abgabenrecht ..... 78  
*Florian Schrenk, Wolfram Hitz*

Impressum auf der 2. Umschlagseite

D3-Z108  
Beil.



# ZAS

## Zeitschrift für Arbeits- und Sozialrecht

Sonderheft

### ZAS-Tag 2022 – Internationaler Einsatz von Arbeitskräften

Die Arbeitswelt im digitalen Wandel: Ausländisches  
Homeoffice und virtuelle Entsendungen aus arbeitsrechtlicher  
Perspektive

Diana Niksova

Grenzüberschreitender Mitarbeiterereinsatz aus  
steuerrechtlicher und sozialversicherungsrechtlicher  
Perspektive

Katja Reichl

Die Rot-Weiß-Rot – Karte im Wandel

Ewald Josef Oberhammer

Ausgewähltes Judikatur-Update 2022

Franz Schrank

# Inhalt

---

## Editorial

- ZAS-Tag 2022 – Internationaler Einsatz  
von Arbeitskräften ..... 81  
*Gerhard Kuras*

## Beiträge

- Die Arbeitswelt im digitalen Wandel: Ausländisches  
Homeoffice und virtuelle Entsendungen aus  
arbeitsrechtlicher Perspektive ..... 83  
*Diana Niksova*
- Grenzüberschreitender Mitarbeiterereinsatz aus  
steuerrechtlicher und sozialversicherungsrechtlicher  
Perspektive ..... 90  
Schwerpunkt: Homeoffice  
*Katja Reichl*
- Die Rot-Weiß-Rot – Karte im Wandel ..... 96  
Gut gemeint, aber weiterhin verbesserungsbedürftig  
*Ewald Josef Oberhammer*
- Ausgewähltes Judikatur-Update 2022 ..... 104  
*Franz Schrank*

Impressum auf der 2. Umschlagseite

# NZG

# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z196

Herausgeber

Prof. Dr. Holger Altmeppen

Prof. Dr. Alfred Bergmann

Manfred Born

Prof. Dr. Wulf Goette

Prof. Dr. Jürgen Götz

Prof. Dr. Mathias Habersack

Prof. Dr. Joachim Hennrichs

Prof. Dr. Dieter Leuring

Prof. Dr. Hanno Merkt

Prof. Dr. Peter O. Mühlbert

Dr. Bernhard Schaub

Dr. Kersten von Schenk

Prof. Dr. Jessica Schmidt

Dr. Sven H. Schneider

Priv.-Doz. Dr. Christoph A. Weber

Prof. (em.) Dr. Dres. h. c.

Harm Peter Westermann

Dr. Hildegard Ziemons

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

Aus dem Inhalt

*Ch. Teichmann*

Mitbestimmungsschutz bei grenzüberschreitenden  
Umwandlungen (Editorial)

345

*E. Vetter*

Gesteigerte Verantwortung des Aufsichtsrats für  
größere Steuertransparenz?

347

*K. W. Lange/N. Kretschmann*

Haftungsfragen bei der Nachfolge von Todes wegen  
in eine GbR nach dem MoPeG – der neue § 724 BGB

351

*M. Habighorst*

Das Gesetz zur Ermöglichung virtueller und hybrider  
Mitgliederversammlungen im Vereinsrecht

356

*L. Stock*

Die gesellschaftsrechtlichen Voreintragungss-  
erfordernisse nach dem MoPeG

361

*AG Berlin-Charlottenburg*

Ermessensentscheidung bei Bestellung des  
Abschlussprüfers (Anm. M. Schüppen)

370

*BGH*

Der sachenrechtliche Bestimmtheitsgrundsatz –  
Die Anforderungen an die Übereignung einer Sach-  
gesamtheit (Anm. Ch. Niemeyer)

374

*BFH*

Zur Einlage iSd § 15a I 1 EStG

378

*BAG*

Gründung und Eintragung einer „arbeitnehmerlosen“  
SE – Nachholung von Verhandlungen über die Arbeit-  
nehmerbeteiligung

388

  
C.H. BECK

8/2023

16. März 2023

26. Jahrgang S. 345–392



8250202308

# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

NZG 8/2023

26. Jahrgang · 16. März 2023 · Seite 345–392



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

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

## Inhalt

Editorial	<i>Ch. Teichmann</i> , Mitbestimmungsschutz bei grenzüberschreitenden Umwandlungen	345
Report	Versicherungsrecht: Geringfügige Belehrungsfehler können Verstoß gegen Treu und Glauben bei Ausübung des Widerspruchsrechts begründen	346
Aufsätze	<i>E. Vetter</i> , Gesteigerte Verantwortung des Aufsichtsrats für größere Steuertransparenz?	347
	<i>K. W. Lange/N. Kretschmann</i> , Haftungsfragen bei der Nachfolge von Todes wegen in eine GbR nach dem MoPeG – der neue § 724 BGB	351
	<i>M. Habighorst</i> , Das Gesetz zur Ermöglichung virtueller und hybrider Mitgliederversammlungen im Vereinsrecht	356
	<i>L. Stock</i> , Die gesellschaftsrechtlichen Voreintragungserfordernisse nach dem MoPeG	361

## Rechtsprechung

### *Kapitalgesellschaftsrecht*

AG Berlin-Charl.	05.01.2023 – HRB 180360 B-37267/2023	Ermessensentscheidung bei Bestellung des Abschlussprüfers (m. Anm. von <i>M. Schüppen</i> )	370 371
KG	23.11.2022 – 22 W 50/22	Beschwerdebefugnis des Erben eines GmbH-Gesellschafters gegen die Anordnung einer Notgeschäftsführung	373

### *Allgemeines Vertragsrecht und Unternehmenskauf*

BGH	16.12.2022 – V ZR 174/21	Der sachenrechtliche Bestimmtheitsgrundsatz – Die Anforderungen an die Übereignung einer Sachgesamtheit (m. Anm. von <i>Ch. Niemeyer</i> )	374 376
-----	--------------------------	---	------------

BFH 10.11.2022 – IV R 8/19 Zur Einlage iSd § 15a I 1 EStG 378

OLG München 30.11.2022 – 7 U 4270/20 Ansprüche aus einem Treuhandverhältnis auf Auskunft und Rechnungslegung und auf Auskehrung des Erlangten 383

BAG 17.05.2022 – 1 ABR 37/20 (A) Gründung und Eintragung einer „arbeitnehmerlosen“ SE – Nachholung von Verhandlungen über die Arbeitnehmerbeteiligung 388

**ARBER SEMINARE** Anwaltsfortbildung

**Fachanwalts-Lehrgang Handels- & GesR**

NEU: Klausurorte zur Auswahl 

**München // Hybrid** ab 24.04.2023  Durchführungsgarantie

**Leipzig // Hybrid** ab 19.10.2023

Informieren und buchen: [www.ARBERT-seminare.de](http://www.ARBERT-seminare.de)

**Aus- und Weiterbildungsanzeigen auch online!**

Ihre Aus- und Weiterbildungsanzeige erscheint auch online unter [www.beck-stellenmarkt.de/Veranstaltungen](http://www.beck-stellenmarkt.de/Veranstaltungen)

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



ISSN 1434-9272

**NZG – Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht (NZG)**

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

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

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

**Manuskripte und andere Einsendungen:** Alle Einsendungen sind an die o. g. Adresse zu richten. Es besteht keine Haftung für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigelegt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss in Textform erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt die Autorin/der Autor dem Verlag C.H. BECK an ihrem/seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektroni-

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

**Redaktionsrichtlinie C.H.BECK:** Redaktionsrichtlinien und Werkabkürzungen sind im Zitierportal des Verlags C.H.BECK abrufbar: [www.zitierportal.de](http://www.zitierportal.de)

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

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München. Media-Beratung: Telefon (089) 3 81 89-687, Telefax (089) 3 81 89-589. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (089) 3 81 89-609, Telefax (089) 3 81 89-589, E-Mail: [anzeigen@beck.de](mailto:anzeigen@beck.de) Verantwortlich für den Anzeigenteil: Bertram Mehling.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (089) 3 81 89-0, Telefax: (089) 3 81 89-398, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. Amtsgericht München, HRA 48 045. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

Erscheinungsweise: Dreimal im Monat.

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

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

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

**Abbestellung:** Abbestellfristen finden Sie unter: [www.beck-shop.de/nzg-neue-zeitschrift-gesellschaftsrecht/product/1340](http://www.beck-shop.de/nzg-neue-zeitschrift-gesellschaftsrecht/product/1340)

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

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

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



D3-Z241

# ÖJZ Österreichische Jurist:innenzeitung

## Beiträge

### Die verfehltete Entscheidungsform: Rück- und Ausblick

Dominik Schindl

### Ausgewählte Rechtsprechung des EGMR 2022

Rudolf Thienel

### Zum strafprozessualen Schutz klassifizierter Informationen nach § 112a StPO

Clara Ifsits

## Evidenzblatt

### Beischaffung von Urkunden durch das Gericht

Hubertus Schumacher

### Zivilteilung einer gemeinschaftlichen Liegenschaft: Wertausgleich durch Depurierungsauftrag

Silke Schusser

### Beweisverwertungsverbote im Zivilprozess?

Alexander Wilfinger

### Bezugspunkt von „Verjährung der Strafbarkeit“ sind Taten, nicht strafbare Handlungen

Eckart Ratz

# Inhalt

## Editorial

- ▶ Quer durch die Höchstgerichte ..... 193  
*Stefan Perner und Martin Spitzer*

## ÖJZ aktuell ..... 195

## Beiträge

- ▶ Die verfehlte Entscheidungsform: Rück- und Ausblick .. 196  
*Dominik Schindl*
- ▶ Zum Flaschenpfand als zivilrechtliches Phänomen ..... 203  
*Katharina Schmid*
- ▶ Laesio enormis beim Erwerb von GmbH-Geschäftsanteilen ..... 211  
*Maximilian Eder*
- ▶ Ausgewählte Rechtsprechung des EGMR 2022 ..... 215  
*Rudolf Thienel*
- ▶ Zum strafprozessualen Schutz klassifizierter Informationen nach § 112 a StPO ..... 220  
*Clara Ifsits*

## Evidenzblatt

- ▶ Doppelter Kündigungsschutz für bestimmte Vertretungsorgane ..... 225  
**Arbeitsrecht** OGH 28. 9. 2022, 9 ObA 36/22 t  
*(Thomas Dullinger)*
- ▶ Beischaffung von Urkunden durch das Gericht ..... 228  
**Außerstreitverfahren; Zivilverfahrensrecht** OGH 25. 10. 2022, 2 Ob 157/22 k  
*(Hubertus Schumacher)*
- ▶ Verjährung von Pflichtteilsansprüchen bei postmortaler Abstammungsfeststellung ..... 231  
**Erbrecht** OGH 22. 11. 2022, 2 Ob 175/22 g  
*(Joachim Pierer)*
- ▶ Zivilteilung einer gemeinschaftlichen Liegenschaft: Wertausgleich durch Depurierungsauftrag ..... 233  
**Exekutionsrecht** OGH 8. 9. 2022, 3 Ob 123/22 t  
*(Silke Schusser)*
- ▶ Produktfehler erfordert Verletzung der Sicherheitserwartung ..... 236  
**Produkthaftungsrecht** OGH 15. 12. 2022, 3 Ob 193/22 m
- ▶ Regress gegen Gehilfen des Subunternehmers ..... 236  
**Schadenersatzrecht** OGH 30. 6. 2022, 4 Ob 99/22 w

- ▶ Ersatz von Flugrettungskosten ..... 238  
**Schadenersatzrecht** OGH 27. 9. 2022, 2 Ob 145/22 w  
*(Christian Huber)*
- ▶ Beweisverwertungsverbote im Zivilprozess? ..... 241  
**Zivilverfahrensrecht** OGH 24. 8. 2022, 7 Ob 121/22 b  
*(Alexander Wilfinger)*
- ▶ Leitungswasserschadenversicherung und undichte Silikonfugenabdichtung ..... 244  
**Versicherungsvertragsrecht** OGH 24. 8. 2022, 7 Ob 135/22 m
- ▶ Steuerberatungskanzlei als Abgabestelle ..... 246  
**Zivilverfahrensrecht** OGH 21. 11. 2022, 8 Ob 139/22 g
- ▶ Vermögensgerichtsstand – Kein Abstellen auf die Verwertbarkeit des Vermögens ..... 247  
**Zivilverfahrensrecht** OGH 22. 11. 2022, 4 Ob 170/22 m  
*(Daniela Zijerveld)*
- ▶ Anfechtung von Entscheidungen über die sachliche Zuständigkeit ..... 248  
**Zivilverfahrensrecht** OGH 17. 1. 2023, 2 Ob 228/22 a
- ▶ Verlesung von Befund und GA sind zu unterscheiden ... 249  
**Strafprozessrecht** OGH 30. 8. 2022, 11 Os 104/21 k  
*(Eckart Ratz)*
- ▶ Geschlechtliche Handlung durch Autoritätsperson nicht zwingend Missbrauch ..... 250  
**Strafrecht** OGH 27. 9. 2022, 11 Os 77/22 s
- ▶ Schlepperei ..... 250  
**Strafrecht** OGH 27. 9. 2022, 11 Os 81/22 d
- ▶ Fortgesetzte Gewaltausübung ..... 251  
**Strafrecht** OGH 27. 9. 2022, 11 Os 86/22 i  
*(Eckart Ratz)*
- ▶ Bezugspunkt von „Verjährung der Strafbarkeit“ sind Taten, nicht strafbare Handlungen ..... 254  
**Strafrecht** OGH 29. 9. 2022, 12 Os 90/22 k  
*(Eckart Ratz)*
- ▶ Betrug bis zur materiellen Vollbringung möglich ..... 256  
**Strafrecht** OGH 29. 9. 2022, 12 Os 100/22 f

Impressum auf der 2. Umschlagseite

# der gemeinrechtliche Haushalt

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z313

**3** Fachzeitschrift  
für das kommunale Haushalts- und Wirtschaftsrecht,  
das Kassen-, Rechnungs- und Prüfungswesen sowie  
das gesamte kommunale Abgabenrecht

**2023**

124. Jahrgang

## Inhalt

### Aufsätze

- Prof. Dr. Hans-Günter Henneke**, Geschäftsführendes Präsidialmitglied des Deutschen Landkreistages, Berlin und Honorarprofessor an der Universität Osnabrück.  
Der Gestaltungsspielraum bei der Kreisumlagefestsetzung und seine verfassungsrechtlichen Grenzen ..... 49
- Guido Kämmerling**, Leiter der örtlichen Rechnungsprüfung des Kreises Düren  
Rechnungsprüfung in den Kreisen – Eine Nahfeldanalyse über Aufgaben, Personal-  
ausstattung und Stellenwert der kommunalen Finanzkontrolle ..... 55
- Aus der Rechtsprechung** ..... 69

13 | 2023

44. Jahrgang  
31. März 2023  
S. 665-720  
PVSt 8559

# ZIP

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z197

## Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

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

zip-online.de

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



Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



ZIP -  
Zeitschrift für  
Wirtschafts-  
recht  
Beratermodul

Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

<b>Aufsätze</b> >	<b>Philipp Scholz</b> – Funktion und Funktionsweise von § 176 HGB im modernisierten Personengesellschaftsrecht .....	665
	<b>Calvin Fromm</b> – Zinsanspruch bei Prämiensparverträgen – „Rück-“ und Fortschreibung des Referenzzinssatzes langfristiger Spareinlagen .....	677
<b>Rechtsprechung</b> >	Schutzwirkung der Gesetzlichkeitsfiktion der Muster-Widerrufsbelehrung nur bei unveränderter und richtiger Verwendung (BGH, Urt. v. 1.12.2022 – I ZR 28/22) .....	686
	Bilanzielle Wertberichtigung risikobehafteter Forderungen aufgrund einer Einzelbewertung des wahrscheinlichen Ausfallrisikos (BGH, Urt. v. 9.2.2023 – III ZR 117/20) .....	695
	Schutzzweck der unionsrechtlichen Vorschriften für Typengenehmigungen von Kfz-Bauteilen betrifft allgemeine Rechtsgüter (Umwelt) sowie individuelle Einzelinteressen des Käufers („Thermofenster“) (EuGH, Urt. v. 21.3.2023 – C-100/21 – Mercedes-Benz Group) .....	699
	Keine Anwendung des Kleinbeteiligungsprivilegs gem. § 39 Abs. 5 InsO wegen koordinierter Finanzierung der Schuldnerin durch mehrere Gesellschafter (BGH, Urt. v. 26.1.2023 – IX ZR 85/21) .....	705
	Prozesskostensicherheit auch bei Antrag auf Vollstreckbarerklärung von Schiedssprüchen (BGH, Beschl. v. 12.1.2023 – I ZB 33/22) .....	715

**ottoschmidt**





# 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 Ehricke · Prof. Dr. Horst Eidenmüller ·  
Prof. Dr. Dr. h.c. Dr. h.c., Holger Fleischer · RA Dr. Burkard Göpfert · Vors. Richter am BGH a.D. Prof. Dr. Wulf Goette  
MinDir. Marie Luise Graf-Schlicker · Prof. Dr. Mathias Habersack · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfram Henckel ·  
Prof. Dr. Carsten Herresthal · Prof. Dr. Rainer Hüttemann · Prof. Dr. Florian Jacoby · RA/StB Dr. Günter Kahlert ·  
Vors. Richter am BGH a.D. Prof. Dr. Godehard Kayser · RA Dr. Bernd Klasmeyer · Prof. Dr. Lars Klöhn · Prof. Dr.  
Jens Koch · Prof. Dr. Christoph G. Paulus · Vors. Richter am BGH a.D. Dr. h.c. Volker Röhrich · Prof. Dr. Carsten  
Schäfer · Prof. Dr. Christoph Thole · Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Peter Ulmer · Prof. Dr. Dirk A. Verse · RA Prof. Dr.  
Friedrich Graf von Westphalen

## Inhalt

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

### Aufsätze

**Philipp Scholz – Funktion und Funktionsweise von § 176 HGB im modernisierten Personengesellschaftsrecht** – Eine materiell- und prozessrechtliche Analyse

Im Recht der KG beschränkt sich die Modernisierung des Personengesellschaftsrechts auf punktuelle Änderungen. Insbesondere hat der Rechtsausschuss die im Mauracher Entwurf vorgeschlagene und noch im Regierungsentwurf vorgesehene Verschärfung des § 176 Abs. 1 HGB am Ende doch kassiert. Außerdem hat er den Anwendungsbereich der unbeschränkten Haftung bei Eintritt in eine bestehende KG nach § 176 Abs. 2 HGB enger als bisher gefasst. Neben der Neufassung des Wortlauts wirft vor allem die Neujustierung des GbR-Rechts die Frage nach der Funktionsweise und letztlich auch nach der Funktion von § 176 HGB im System des modernisierten Personengesellschaftsrechts auf. .... 665

**Calvin Fromm – Zinsanspruch bei Prämiensparverträgen – „Rück-“ und Fortschreibung des Referenzzinssatzes langfristiger Spareinlagen**

Um unwirksame Zinsanpassungsklauseln von Sparverträgen im Wege ergänzender Vertragsauslegung zu ersetzen, bedarf es eines geeigneten Referenzzinssatzes. Oftmals deckt der ausgewählte Referenzzinssatz allerdings nicht den gesamten Vertragszeitraum ab, sodass er mithilfe von vergleichbar geeigneten Referenzzinssätzen für die von ihm nicht erfassten Vertragszeiträume „zurück-“ und fortgeschrieben werden muss. Auf diese Weise gelingt es, den im Vertragszeitraum geltenden Marktzinssatz zu rekonstruieren, der seinerseits zur Rekonstruktion des variablen Vertragszinssatzes heranzuziehen ist. .... 677



## Inhalt

## Kolumne

Ressourcenschonung im Bankbereich – Ein Appell aus der Wissenschaft zum AGB-Änderungsmechanismus durch Zustimmungsfiktion .. 684

## Rechtsprechung

## Bank- und Kreditsicherungsrecht

Schutzwirkung der Gesetzlichkeitsfiktion der Muster-Widerrufsbelehrung nur bei unveränderter und richtiger Verwendung

(BGH, Urt. v. 1.12.2022 – I ZR 28/22) ..... 686

## Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

Keine Mehrwertsteuerpflicht bei wirtschaftlicher Tätigkeit einer verbundenen Gruppe von Personen (Einheit) für wirtschaftliche Dienstleistungen im Zusammenhang mit hoheitlicher Tätigkeit einer dieser Personen

(EuGH, Urt. v. 1.12.2023 – C-269/20 – Finanzamt T (Prestations internes d'un groupement TVA)) ..... 691

Bilanzielle Wertberichtigung risikobehafteter Forderungen aufgrund einer Einzelbewertung des wahrscheinlichen Ausfallrisikos

(BGH, Urt. v. 9.2.2023 – III ZR 117/20) ..... 695

## Vertrags- und Haftungsrecht

Schutzzweck der unionsrechtlichen Vorschriften für Typengenehmigungen von Kfz-Bauteilen betrifft allgemeine Rechtsgüter (Umwelt) sowie individuelle Einzelinteressen des Käufers („Thermofenster“)

(EuGH, Urt. v. 21.3.2023 – C-100/21 – Mercedes-Benz Group) ..... 699

## Insolvenz- und Sanierungsrecht

Keine Anwendung des Kleinbeteiligungsprivilegs gem. § 39 Abs. 5 InsO wegen koordinierter Finanzierung der Schuldnerin durch mehrere Gesellschafter

(BGH, Urt. v. 26.1.2023 – IX ZR 85/21) ..... 705

Zur Prozessführungsbefugnis des Insolvenzverwalters des Steuerschuldners in Anfechtungsprozess zwischen Finanzamt und Anfechtungsgegner bei Vorliegen einer Sicherungshypothek

(FG Hannover, Teilurt. v. 16.1.2023 – 15 K 202/19) ..... 710

## Arbeits- und Sozialrecht

Abberufung von Datenschutzbeauftragtem nur aus wichtigem Grund

(EuGH, Urt. v. 9.2.2023 – C-560/21 – KISA) ..... 713



## Wahre Größe zeigt sich in der Wirkung.

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

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

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

Inhalt

**Verfahrens- und Vollstreckungsrecht**

**Prozesskostensicherheit auch bei Antrag auf Vollstreckbarerklärung von Schiedssprüchen**

Streitigkeiten aus Bank- und Finanzgeschäften auch bei Beteiligung eines ohne Erlaubnis tätigen Kreditinstituts

(BGH, Beschl. v. 24.12.2022 – 1 ZB 33/22) ..... 715

(OLG München, Beschl. v. 1.12.2022 – 8 U 24/22) ..... 718



**ZIP Report**

**Aktuelle Rechtsprechung**

- EuGH: Abschreckungswirkung von Art. 6 Abs. 1 und Art. 7 Abs. 1 Klausel-RL bei missbräuchlichen Klauseln und kein Ende ..... R4
- BGH: Aussetzung des Verfahrens gegen die SCHUFA wegen Anspruchs auf Löschung der Eintragung einer Restschuldbefreiung ..... R4
- OLG Frankfurt: Maßgeblichkeit des Wohnsitzes bei Klageerhebung für örtliche Zuständigkeit ..... R5

**Gesetzgebung**

- EU: RL-Vorschlag für Recht auf Reparatur ..... R5

**Personalia**

- Neuer Vorsitzender Richter am BGH ..... R6

**Dokumentation**

- IDW-Stellungnahme zum RL-Entwurf der EU-Kommission zur Harmonisierung bestimmter Aspekte des Insolvenzrechts ..... 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.**

**Einer muss für klare Verhältnisse sorgen. Otto Schmidt online**

**Arbeitsrecht**

Aktionsmodul

4 Wochen gratis nutzen!

Aktuelle praxisbezogene Fachliteratur für das deutsche und europäische Arbeitsrecht.

45 € pro Monat für 3 Nutzer.  
[otto-schmidt.de/aka](https://otto-schmidt.de/aka)

Preisstand 11.2023 zzgl. MwSt.

# RECHTSTHEORIE

Zeitschrift für Logik, Juristische Methodenlehre,  
Soziologie und Philosophie des Rechts

Begründet von  
Karl Engisch, H. L. A. Hart, Hans  
Werner Krawietz, Sir Kenneth

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z153



SONDERHEFT *POPULISM*

## Angry Times: Populism and Democracy Discontent

Contributions to a Conference at Tallinn University  
13–14 February 2020

Edited by  
Indrek Grauberg, Bart van Klink,  
and Massimo La Torre

52. Band · 2021 · Heft 2–3



Duncker & Humblot · Berlin

# RECHTSTHEORIE

Zeitschrift für Logik, Juristische Methodenlehre,  
Soziologie und Philosophie des Rechts

Begründet von  
Karl Engisch, H. L. A. Hart, Hans  
Werner Krawietz, Sir Kenneth

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

D3-Z153

SONDERHEFT *POPULISM*

## Angry Times: Populism and Democracy Discontent

Contributions to a Conference at Tallinn University  
13–14 February 2020

Edited by  
Indrek Grauberg, Bart van Klink,  
and Massimo La Torre

52. Band · 2021 · Heft 2–3



Duncker & Humblot · Berlin



## Content

<i>Indrek Grauberg, Bart van Klink and Massimo La Torre</i> , Introduction: Politics for Angry Times .....	143
--	-----

### I. The Concept of Populism

<i>Chantal Mouffe</i> , Populism and Radical Democracy .....	153
<i>John Keane</i> , The Pathologies of Populism .....	159
<i>Jean-François Kervegan</i> , Populism as a Phenomenon of Dedifferentiation .....	175
<i>Bart van Klink</i> , The Study of Populism – A Continuation of Politics with other Means? .....	187
<i>Philip Manow</i> , The Political Economy of Populism in Europe. Hyperglobalization, Migration, Capital and Diverse Political Protest .....	209

### II. Populism as a Threat to Liberal Democracy

<i>Michelle Everson</i> , The Trouble with Liberalism: A Cautionary Tale about Populism and the Academy .....	227
<i>Michael A. Wilkinson</i> , Authoritarian Liberalism and Authoritarian Populism: Opposition or Inflection? .....	239
<i>Stephan Kirste</i> , Populist Dualism Instead of Dialectical Unity of the Rule of Law and Democracy .....	251
<i>Leif Kalev</i> , Populism and Political Renewal .....	273

### III. The Future of Populism

<i>Rein Müllerson</i> , Globalisation, the Nation-State and the Rise of Populism .....	293
<i>Massimo La Torre</i> , <i>Noli Me Tangere</i> and the End of the “Long Century”: Between Empathy and Anger .....	311
<i>Yves Mény</i> , The End of Populism? .....	323

### List of Contributors

Prof. Dr. *Michelle Everson*, Department of Law, Birkbeck, University of London, Malet Street, Bloomsbury London WC1E 7HX, UK  
m.everson@bbk.ac.uk

Director *Indrek Grauberg*, School of Governance, Law and Society, Tallinn University, Narva rd 25, 10120 Tallinn, Estonia  
yti-direktor@tlu.ee

- Prof. Dr. *Leif Kalev*, School of Governance, Law and Society, Tallinn University, Narva rd 25, 10120 Tallinn, Estonia  
leif.kalev@tlu.ee
- Prof. Dr. *John Keane*, Faculty of Arts and Social Sciences, University of Sydney, A02 – Social Sciences Building, Camperdown NSW 2050, Australia  
john.keane@sydney.edu.au
- Prof. Dr. *Jean-François Kervegan*, University Institute of France as well as at the University of Paris 1 / Panthéon-Sorbonne, Rue de la Sorbonne, 75005 Paris, France  
Jean-Francois.Kervegan@univ-paris1.fr
- Prof. Dr. *Stephan Kirste*, Chair for Legal and Social Philosophy, Department for Social and Economic Sciences, Faculty of Law, University of Salzburg, Churfürststraße 1, 5020 Salzburg, Austria  
stephan.kirste@sbg.ac.at
- Prof. Dr. *Bart van Klink*, Vrije Universiteit Amsterdam, De Boelelaan 1105, 1081 HV Amsterdam, the Netherlands  
b.van.klink@vu.nl
- Prof. Dr. *Massimo La Torre*, Dipartimento di Scienze Giuridiche, Storiche, Economiche e Sociale, Università degli Studi „MagnaGraecia“ di Catanzaro, Viale Europa, 88100 Catanzaro CZ, Italy and School of Governance, Law and Society, Tallinn University, Narva rd 25, 10120 Tallinn, Estonia  
mlatorre@unicz.it
- Prof. Dr. *Philip Manow*, BIGSSS, Universität Bremen, SOCIUM Research Center on Inequality and Social Policy, Unicom-Building, Room: 7.4560, Mary-Somerville-Straße 7, 28359 Bremen, Germany  
manow@uni-bremen.de
- Prof. Dr. *Yves Mény*, Emeritus President of the European University Institute, Via della Badia dei Roccettini, 9, 50014 Fiesole, Florence, Italy  
yves.meny@gmail.com
- Prof. Dr. *Chantal Mouffe*, University of Westminster, 309 Regent Street, London W1B 2HW, UK  
mouffec@westminster.ac.uk
- Prof. Emeritus Dr. *Rein Mullerson*, School of Governance, Law and Society, Tallinn University, Narva rd 25, 10120 Tallinn, Estonia  
rein.mullerson@tlu.ee
- Associate Prof. Dr. *Michael A. Wilkinson*, London School of Economics and Political Science, Houghton Street, London WC2A 2AE, UK  
M.Wilkinson@lse.ac.uk

EUR

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z63

# EUROPARECHT

In Verbindung mit  
der **Wissenschaftlichen  
Gesellschaft für  
Europarecht**

**Herausgegeben von**

Ingo Brinker

Claus Dieter Classen

Claus-Dieter Ehlermann

Armin Hatje

Meinhard Hilf

Koen Lenaerts

Peter-Christian Müller-Graff

Matthias Ruffert

Jürgen Schwarze

Vassilios Skouris

Ulrich Wölker

**1** 2023

58. Jahrgang

Seite 1 – 121

ISSN 0531-2485



**Nomos**

## Aufsätze

Prof. Dr. Claus Dieter Classen, Greifswald  
**Der nationale Rechtsanwendungsbefehl  
für das Unionsrecht**

Prof. Dr. Jürgen Schwarze, Freiburg  
**Der politische Wille bei der europäischen  
Krisenbewältigung und Verfassungsreform**

Prof. Dr. Dr. h.c. Eberhard Eichenhofer  
**Die EU schafft transnationale soziale Rechte**

Prof. Dr. Hermann-Josef Blanke  
und Aimee Sander, Frankfurt a.M.  
**Die europäische Rechtsstaatlichkeit und  
ihre Widersacher**

PD Dr. Attila Vincze, LL.M., Brünn  
**Dulde und liquidiere im Unionsrecht?**

## Rechtsprechung

Dr. Ranjana Achleitner, Linz  
**Marktgrenzen und Marktmacht in digitalen  
Ökosystemen – Anmerkung zum Urteil des EuG  
v. 14.9.2022, Rs.T-604/18 (Google und Alphabet/  
Kommission [Google Android])**

Prof. Dr. Jörg Gundel, Bayreuth  
**Europäischer Grundrechtsschutz für (dritt-)staatliche  
Propagandasender? – Anmerkung zum Urteil des EuG  
v. 27.7.2022, Rs.T-125/22 (RT France/Rat)**

[www.eur.nomos.de](http://www.eur.nomos.de)

# EuR

1 2023

58. Jahrgang

Seite 1–123

# EUROPARECHT

HERAUSGEGEBEN VON DR. INGO BRINKER, LL.M., Rechtsanwalt, München | PROF. DR. CLAUDIUS DIETER CLASSEN, Universität Greifswald | PROF. DR. DR. H.C. CLAUDIUS-DIETER EHLERMANN, ehem. Generaldirektor der EU-Kommission, Rechtsanwalt, Brüssel | PROF. DR. ARMIN HATJE, Universität Hamburg | PROF. DR. MEINHARD HILF, Bucerius Law School, Hamburg | PROF. DR. KOEN LENAERTS, LL.M., Präsident des Gerichtshofs der Europäischen Union, Luxemburg | PROF. DR. DR. H.C. MULT. PETER-CHRISTIAN MÜLLER-GRAFF, Universität Heidelberg | PROF. DR. MATTHIAS RUFFERT, Humboldt-Universität zu Berlin | PROF. DR. DR. H.C. JÜRGEN SCHWARZE, Universität Freiburg | PROF. DR. DR. H.C. MULT. VASSILIOS SKOURIS, ehem. Präsident des Gerichtshofs der Europäischen Union, Luxemburg | PROF. DR. ULRICH WÖLKER, Juristischer Dienst der EU-Kommission, Brüssel

SCHRIFTLEITER: PROF. DR. ARMIN HATJE, Universität Hamburg | DR. INGO BRINKER, LL.M., Rechtsanwalt, München

## Inhaltsverzeichnis

Nachruf auf Professor Dr. Hermann-Josef Blanke ..... 3

### Aufsätze

*Prof. Dr. Claudius Dieter Classen, Greifswald*

Der nationale Rechtsanwendungsbefehl für das Unionsrecht – eine dogmatisch verfehlt konstruierte Konstruktion mit praktisch verfehlten Konsequenzen ..... 4

*Prof. Dr. Jürgen Schwarze, Freiburg*

Der politische Wille bei der europäischen Krisenbewältigung und Verfassungsreform ..... 30

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

Die EU schafft transnationale soziale Rechte ..... 42

*Prof. Dr. Hermann-Josef Blanke und Aimee Sander, Frankfurt a.M.*

Die europäische Rechtsstaatlichkeit und ihre Widersacher – Anmerkungen zur Situation in Polen mit einem Seitenblick auf Ungarn ..... 54

*PD Dr. Attila Vincze, LL.M., Brünn*

Dulde und liquidiere im Unionsrecht? – Zu den möglichen Folgen der Europarechtswidrigkeit und ihrem Verhältnis zueinander ..... 84

## Rechtsprechung

*Dr. Ranjana Achleitner, Linz*

Marktgrenzen und Marktmacht in digitalen Ökosystemen – Anmerkung zum Urteil des EuG v. 14.9.2022, Rs. T-604/18 (Google und Alphabet/Kommission [Google Android]) ..... 100

*Prof. Dr. Jörg Gundel, Bayreuth*

Europäischer Grundrechtsschutz für (dritt-)staatliche Propagandasender? – Anmerkung zum Urteil des EuG v. 27.7.2022, Rs. T-125/22 (RT France/Rat) ..... 110

## Rezension

*Ester Herlin-Karnell/Gerard Conway/Aravind Ganesh, , European Union Law in Context*

*(Dr. Stefan Drechsler, Regensburg)* ..... 119



**Nomos**

3/2023

S. 63–94, ART.-NR. 14–20

März 2023

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z14



# RWZ

RECHT UND RECHNUNGSWESEN

Herausgeber:innen: Romuald Bertl, Klaus Hirschler, Aslan Milla,  
Stéphanie Mittelbach-Hörmanseder, Robert Reiter, Elisabeth Titz, Thomas Wenger

## GESELLSCHAFTS- UND STEUERRECHT

- » **Christoph Plott/Markus Vaishor/Hans Zöchling:** Befreiender IFRS-Jahresabschluss und Steuern
- » **Klaus Hirschler/Gottfried Sulz:** Teilweise Veräußerung eines Mitunternehmeranteils und Anwendung der §§ 24 und 37 Abs 5 EStG

## RECHNUNGSWESEN

- » **Klaus Hirschler/Aslan Milla:** Anmerkungen zu AFRAC-Fachinformation

## UNTERNEHMENSBEWERTUNG

- » **Romuald Bertl/Markus Patloch-Kofler:** Bewertung von Start-ups
- » **Fachausschuss für Unternehmensbewertung und Betriebswirtschaft (FAUB) des IDW:** Der Basiszins bei der Ermittlung der Kapitalkosten im Rahmen des Capital Asset Pricing Model



## WÜRDIGUNG

Neue Mitherausgeberin der RWZ	63
-------------------------------	----

## GESELLSCHAFTS- UND STEUERRECHT

Christoph Plott/Markus Vaishor/Hans Zöchling: Befreiender IFRS-Jahresabschluss und Steuern	64
--	----

*Fleischer/Kerschbaumer* haben in der RWZ 1/2023, 11 ff (RWZ 2023/3), Überlegungen angestellt, das Wahlrecht für die Anwendung der IFRS im Jahresabschluss zu nutzen und einen Jahresabschluss nach IFRS-Grundsätzen optional auch in Österreich zuzulassen. Aus steuerlicher Sicht besteht gegen dieses Vorhaben kein Show-stopper. Das geltende Steuerrecht ermöglicht schon jetzt eine steuerliche Gewinnermittlung ohne UGB-Bilanz. Der Gesetzgeber sollte die Gelegenheit aber nutzen, das steuerliche Gewinnermittlungsrecht zu vereinheitlichen, weitere Annäherungen zwischen der unternehmensrechtlichen und der steuerlichen Gewinnermittlung vorzunehmen und das Verhältnis der beiden Regelwerke zueinander neu zu ordnen.

## JUDIKATUR STEUERRECHT

Klaus Hirschler/Gottfried Sulz: Teilweise Veräußerung eines Mitunternehmeranteils und Anwendung der §§ 24 und 37 Abs 5 EStG	71
---	----

Der Beitrag analysiert das VwGH-Erkenntnis vom 26. 1. 2023, Ro 2022/15/0006, das bedeutsame, neue und unerwartete Aussagen im Zusammenhang mit der Veräußerung eines Teiles eines Mitunternehmeranteils enthält.

## RECHNUNGSWESEN

Klaus Hirschler/Aslan Milla: Anmerkungen zu AFRAC-Fachinformation „Aktuelle Fragen im Zusammenhang mit der Bilanzierung des Energiekostenzuschusses und der Rückforderung von COVID-19-Hilfen (UGB)“	76
--	----

Der Beitrag beleuchtet die wesentlichen Aussagen der neuen AFRAC-Fachinformation „Aktuelle Fragen im Zusammenhang mit der Bilanzierung des Energiekostenzuschusses und der Rückforderung von COVID-19-Hilfen (UGB)“.

## INTERNATIONALER RUNDBLICK

Katharina van Bakel-Auer/Jacqueline Strakova	78
--	----

## UNTERNEHMENSBEWERTUNG

Romuald Bertl/Markus Patloch-Kofler: Bewertung von Start-ups – Grundsatzfragen und Methodenanalyse	80
--	----

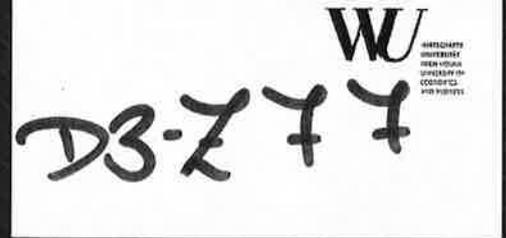
Start-ups sind aufgrund unterschiedlicher Anlässe zu bewerten. Während traditionelle Bewertungsverfahren wenig geeignet sind, kann der Rekonstruktionswert Abhilfe schaffen.

Arbeitsgruppe „Ermittlung des Basiszinssatzes in der Unternehmensbewertung“ des Fachausschusses für Unternehmensbewertung und Betriebswirtschaft (FAUB) des IDW: Der Basiszins bei der Ermittlung der Kapitalkosten im Rahmen des Capital Asset Pricing Model	88
---	----

5/2023

S. 81–100, ART.-NR. 134–171

März 2023



# Zak

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

Herausgeber: Georg E. Kodek, Matthias Neumayr

## THEMA

- » **Christoph Kronthaler:** § 17a ABGB: Wahrnehmung von Persönlichkeitsrechten
- » **Andreas Gerhartl:** Fragen des Ersatzes immaterieller Schäden bei Datenschutzverletzungen

## GESETZGEBUNG

- » Aktuelle Gesetzesvorhaben

## RECHTSPRECHUNG

- » Antrag auf Unterhaltsvorschüsse in Höhe von 1 € nicht rechtsmissbräuchlich
- » Letztwillige Verfügung zugunsten der Pflegekraft wirksam
- » Zustandekommen des Umlaufbeschlusses erst mit Bekanntgabe



## IN ALLER KÜRZE

83

## THEMA

Christoph Kronthaler: § 17a ABGB: Wahrnehmung von Persönlichkeitsrechten	84
Andreas Gerhartl: Fragen des Ersatzes immaterieller Schäden bei Datenschutzverletzungen	88

## GESETZGEBUNG

Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 23. 3. 2023)	91
--	----

## RECHTSPRECHUNG

### »FAMILIENRECHT

Nichtanhörung eines Fünfjährigen im Obsorgeverfahren kein Verfahrensmangel	92
Antrag auf Unterhaltsvorschüsse in Höhe von 1 € nicht rechtsmissbräuchlich	92
Aufteilungsschlüssel bei Mehrfachbelastung eines Ehegatten	92

### »SACHENRECHT

Einschränkung des Wegerechts durch Einfahrtstor unzulässig	93
Verbücherung eines über getrennte Erklärungen geschlossenen Vertrags	93
Keine Rechtsmittellegitimation des Eigentümers gegen Urkundeneinreihung	93

### »ERBRECHT

Wirksamkeit der letztwilligen Verfügung trotz fehlerhafter Formulierung des Zeugenzusatzes	94
Keine Heilung formungültiger letztwilliger Verfügungen durch Gesetzesänderung	94
Letztwillige Verfügung zugunsten der Pflegekraft wirksam	94

### »SCHULDRECHT

Vorbringen zum Wertmissverhältnis bei Anfechtung wegen Wucher	95
Für Drittpfandbestellung reicht Gattungsvollmacht aus	95
Preisreduktion als Vertragsstrafe	95
Abstattungsvereinbarung als Vergleich bei zweifelhafter Einbringlichkeit	96
Hinterlegung von Kryptowährungs-Guthaben wegen Geschäftsaufgabe?	96
Höherdeckung in der Einlagensicherung trotz Überweisung auf neues Konto	96

### »MIET- UND WOHNRECHT

Wertbeständigkeit des Mietzinses – Präklusionswirkung umfasst unrichtige Kategorie	96
Einschränkung des anwaltlichen Vertretungsvorbehalts in mietrechtlichen Verfahren	97
Bevollmächtigung durch den Verwalter	97
Zustandekommen des Umlaufbeschlusses erst mit Bekanntgabe	97

## INHALTSVERZEICHNIS/IMPRESSUM

## »SCHADENERSATZ

Überholen eines links blinkenden Fahrzeugs durch ein Einsatzfahrzeug	97
Bauwerkhaftung – Eigentümer ist nicht immer Halter des Bauwerks	98
Beginn der Verjährung des Schadenersatzanspruchs der Gesellschaft gegen den Geschäftsführer	98

## »VERFAHRENSRECHT

Handelsgerichtliche Zuständigkeit für Rückabwicklung eines unternehmensbezogenen Geschäfts	98
Rechtsmittel gegen Beschluss des Rekursgerichts über richtige Verfahrensart	99
Kein Rechtsmittel gegen Streitwertherabsetzung und Abtretung an BG in derselben Gemeinde	99
Unwirksamkeit einer Eingabe per E-Mail	99

## LITERATURÜBERSICHT

100

**Herausgeber:**

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

**Redaktion:**

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

**Impressum:**

Offenlegung gemäß § 25 MedienG:

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

**Lektorat und Autorenbetreuung:**

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

**Abonnentenservice:**

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

**Anzeigen & Mediadaten:**

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

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

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

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

3/2023

S. 105–156, ART.-NR. 51–71

März 2023

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z137

# ZFR

ZEITSCHRIFT FÜR FINANZMARKTRECHT

Herausgeber: Olaf Riss, Martin Winner,  
Rainer Wolfbauer

## EDITORIAL

» Von der Kunst des Anonymisierens oder: Warum die ZFR dennoch nicht für ein Möbelhaus wirbt

## BEITRÄGE

- » **Martin Lutschounig:** Klauselprüfung im Mahn- und Zwangsvollstreckungsverfahren
- » **Bernd Fletzberger/Sanijel Ficulovic:** EuGH zu den verstärkten Sorgfaltspflichten nach dem FM-GwG bzw was Nord Stream 2 und KYCC gemeinsam haben
- » **Michael Pfeifer:** Schadenersatzanspruch des Leasingnehmers auf das „Substanzinteresse“?!

## JUDIKATUR

- » **OGH:** Erneut: Kein Amtshaftungsanspruch geschädigter Kunden der CBM
- » **BVwG:** Überhöhte Verwaltungskosten einer Betrieblichen Vorsorgekasse  
Von einem Verein in Kryptowährungen veranlagte Arbeitnehmerkasse: Unerlaubter Betrieb eines AIF GvK und Überschreitung der Großkreditgrenze einer ausländischen Staatsbank

**ZFR 3/2023**

18. Jahrgang, März 2023

**EDITORIAL** Von der Kunst des Anonymisierens oder: Warum die ZFR dennoch nicht für ein Möbelhaus wirbt 105

Die Herausgeber der ZFR schildern ihre Alltagsnöte bei der Bearbeitung mancher Entscheidungen des BVwG.

**BEITRÄGE****Martin Lutschounig: Klauselprüfung im Mahn- und Zwangsvollstreckungsverfahren** 108

Aus Anlass einer aktuellen EuGH-Entscheidung untersucht der Beitrag die Möglichkeiten und Grenzen im österreichischen Mahn- und Zwangsvollstreckungsverfahren, von Amts wegen eine Klauselprüfung vorzunehmen.

**JUDIKATUR IM FOKUS****Bernd Fletzberger/Sanijel Ficulovic: EuGH zu den verstärkten Sorgfaltspflichten nach dem FM-GwG bzw was Nord Stream 2 und KYCC gemeinsam haben** 113

Der EuGH hatte sich in seinem Urteil *SIA „Rodl & Partner“/Valsts ierēmumu dienests* mit unterschiedlichen Auslegungsfragen in Bezug auf Sorgfaltspflichten nach der 4. GW-RL zu befassen. Das Verfahren bot dem EuGH Gelegenheit, die Tragweite des europäischen Systems zur Verhinderung der Geldwäsche und Terrorismusfinanzierung zu klären, das auf dem risikobasierten Ansatz beruht. Der EuGH traf insb Aussagen zum Ermessensspielraum, den die 4. GW-RL den MS in diesem Bereich einräumt. Die Entscheidung ist auch für die Praxis in Ö von Bedeutung, da sich der Gerichtshof mit zahlreichen Bestimmungen der 4. GW-RL auseinandersetzt, die der österr Gesetzgeber zum Großteil wortgleich im FM-GwG umgesetzt hat.

EuGH 17. 11. 2022, C-562/20: Zur Reichweite der verstärkten geldwäscherechtlichen Sorgfaltspflichten 118

**Michael Pfeifer: Schadenersatzanspruch des Leasingnehmers auf das „Substanzinteresse“?! 121**

Seit der Entscheidung 2 Ob 29/20h kann der Leasingnehmer wie ein Bestandnehmer Nutzungsausfallschäden als unmittelbar Geschädigter geltend machen. In seinem jüngsten Urteil 2 Ob 172/22s stärkt der OGH die Rechtsstellung des Leasingnehmers weiter und spricht ihm erstmals den Wiederbeschaffungswert des totalzerstörten Leasingobjekts zu. Damit scheint er die Rechtsstellung des bloß obligatorisch nutzungsberechtigten Leasingnehmers derjenigen eines Vorbehaltskäufers angeglichen zu haben.

OGH 25. 10. 2022, 2 Ob 172/22s: Umsatzsteuer als Teil des Schadens eines nicht vorsteuerabzugsberechtigten Leasingnehmers 128

**JUDIKATUR****OGH****»BANKRECHT**

Wieder kein AHG-Anspruch eines geschädigten Kunden der Commerzialbank Mattersburg – Teil 1 130

Wieder kein AHG-Anspruch eines geschädigten Kunden der Commerzialbank Mattersburg – Teil 2 (Anm J. Schacherreiter) 132

**» VERSICHERUNGSRECHT**

Gröblich benachteiligende Dauerrabattklausel	135
Er- und Ablebensversicherung: Intransparenz der Rentenoptionsklausel	136
Zulässigkeit eines Datenschutzhinweises im Versicherungsantrag	137

**BVwG****» AUFSICHTSRECHT**

Überhöhte Verwaltungskosten einer Betrieblichen Vorsorgekasse: Aufsichtsbehördlicher Auftrag	139
Von einem Verein in Kryptowährungen veranlagte Arbeitnehmerkasse: Unerlaubter Betrieb eines AIF	142
Beiträge zum SRM für 2015: Aller guten (?) Dinge sind drei (Anm. R. Wolfbauer)	145
Zur Gruppe verbundener Kunden und Überschreitung der Großkreditgrenze einer ausländischen Staatsbank	148

**AKTUELLES** (Rainer Wolfbauer)

Aktuelle Gesetzesvorhaben	151
Neue Leitlinien zur BRRD	152
Kommission ändert die Liste der Drittländer mit hohem Geldwäscherisiko	152
Delegierte Verordnung der Kommission zur RWA-Berechnung von OGAs im Rahmen des mandatsbasierten Ansatzes	153
Novelle zur VERA-V	154

**REZENSIONEN**

<b>Markus Dellinger:</b> Bankwesengesetz – BWG Kommentar (Rainer Wolfbauer)	155
---	-----

<b>Impressum</b>	156
------------------	-----

6842

29. März 2023

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7236

# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

### THEMA

» **Andreas Gerhartl:** Impfung als Einstellungsvoraussetzung?

### RECHTSPRECHUNG

- » Auslegung des Geltungsbereichs eines Sozialplans
- » Sozialplanleistungen für Arbeitnehmer in Elternteilzeit – auch bei Änderung der Lage der Arbeitszeit?
- » Konkurrenzverbot trotz fehlender gewerberechtlicher Bewilligungen
- » Keine Wirksamkeit einer Konkurrenzklausel in nicht unterfertigtem Vertragsentwurf
- » Keine beitragsfreie Aufwandsentschädigung für Lektoren an Maturaschule
- » Mehrfachversicherung durch Beschäftigung als Beamter und Aufsichtsrat einer AG
- » BFG: Diätverpflegung und Fitnessstudio als außergewöhnliche Belastung
- » BFG: Operationskosten im Ausland – keine außergewöhnliche Belastung

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT****Andreas Gerhartl: Impfung als Einstellungsvoraussetzung?**

3

„Corona“ spielt im Arbeitsleben auch drei Jahre nach Ausbruch der Pandemie nach wie vor eine Rolle. Auch wenn die durch Gesetz oder Verordnung begründeten Schutzmaßnahmen mittlerweile nur mehr rudimentär ausgeprägt sind, verlangen manche Unternehmer bspw eine Impfung als Voraussetzung für das Zustandekommen eines Arbeitsverhältnisses. Im aktuellen Themenbeitrag gibt Dr. *Andreas Gerhartl* einen Überblick über die Zulässigkeit dieser Einstellungspraxis.

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

Auslegung des Geltungsbereichs eines Sozialplans	7
Sozialplanleistungen für Arbeitnehmer in Elternteilzeit – auch bei Änderung der Lage der Arbeitszeit?	8
Auslegung einer Beendigungserklärung	9
Berücksichtigung einer Überstundenpauschale bei Bemessung der Kurzarbeitsunterstützung	10
Betriebsübergang: Zulässige stichtagsabhängige Begünstigung der Stammebelegschaft	11
Konkurrenzverbot trotz fehlender gewerberechtlicher Bewilligungen	11
Keine Wirksamkeit einer Konkurrenzklausel in nicht unterfertigtem Vertragsentwurf	13
Anspruch auf Buchauszug bei Provisionsanspruch	13
Falsche Adressangabe in der Bestellungsurkunde eines verantwortlichen Beauftragten	14
Wirksamkeit einer Urlaubsvereinbarung bei Abberufung als Geschäftsführerin	14
Mitwirkung eines befangenen BR-Mitglieds bei Beschlussfassung	14

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Keine beitragsfreie Aufwandsentschädigung für Lektoren an Maturaschule	15
Mehrfachversicherung durch Beschäftigung als Beamter und Aufsichtsrat einer AG	16
Pensionierter Tierarzt – keine Teilversicherung nach ASVG	16

**» STEUERRECHT**

BFG: Diätverpflegung und Fitnessstudio als außergewöhnliche Belastung	17
BFG: Übernahme der Begräbniskosten aufgrund eines Übergabvertrags – keine außergewöhnliche Belastung	18
BFG: Operationskosten im Ausland – keine außergewöhnliche Belastung	19

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

**IMPRESSUM**

6

6840

15. März 2023

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7236



# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

### THEMA

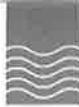
» **Pallwein-Prettner/Schachinger:** Nachhaltigkeitsberichterstattung und Monitoring von Diversitätsdaten

### RECHTSPRECHUNG

- » Anspruch auf Tagesgeld nach dem KV-Güterbeförderungsgewerbe
- » SWÖ-KV: Aliquotierung der Sonderzahlungen bei feststehendem DV-Ende vor Fälligkeit
- » KV-private Autobusbetriebe: Keine doppelte Mindestbezahlung bei geteilten Diensten
- » Kinderbetreuungsgeld bei gleichzeitiger Karenz der Eltern für verschiedene Kinder
- » Erforderliche Aufschlüsselung bei der Nachforderung von Lohnsteuer
- » Haftung für Lohnsteuer – nachträgliche Inanspruchnahme für weitere Arbeitnehmer

### AUS DEN BEHÖRDEN

- » BMF: Zweifelsfragen zum Laden von Elektroautos

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT****Angelika Pallwein-Prettner/Magdalena Schachinger: Nachhaltigkeitsberichterstattung und Monitoring von Diversitätsdaten**

3

Durch die am 28. 11. 2022 beschlossene EU-Richtlinie zur Nachhaltigkeitsberichterstattung (Corporate Sustainability Reporting Directive) wird der Kreis der Unternehmen, die verpflichtend Nachhaltigkeitsberichte zu erstellen haben, ausgeweitet. In der arbeitsrechtlichen Praxis sind soziale Nachhaltigkeitsaspekte, wie etwa die Einhaltung von Mindeststandards bei Arbeitsbedingungen, die Beteiligung von Sozialpartnern, Gleichstellung oder Diversität relevant. Was aus arbeits- und datenschutzrechtlicher Sicht beim sogenannten „Diversity Monitoring“ zu beachten ist, erläutern Dr. *Angelika Pallwein-Prettner*, LL.M und *Magdalena Schachinger*, LL.M.

**RECHTSPRECHUNG****»ARBEITSRECHT**

Anspruch auf Tagesgeld nach dem KV-Güterbeförderungsgewerbe	6
SWÖ-KV: Aliquotierung der Sonderzahlungen bei feststehendem DV-Ende vor Fälligkeit	7
SWÖ-KV: Einstufung eines Nachtbetreuers für Flüchtlinge	8
KV-Handelsangestellte: Einstufung einer Lektorin	9
KV-Hotel- und Gastgewerbe: Keine Entschädigung für mangelnde Ersatzruhe für leitende Angestellte	9
KV-private Autobusbetriebe: Keine doppelte Mindestbezahlung bei geteilten Diensten	10

**»SOZIALRECHT**

Kinderbetreuungsgeld bei gleichzeitiger Karenz der Eltern für verschiedene Kinder	10
Kein Kinderbetreuungsgeld bei Beschäftigung in der Schweiz	12
Kein Kinderbetreuungsgeld bei Lebensmittelpunkt im Ausland	13
EuGH: Antrag auf Kindergeld in anderem Mitgliedstaat und Grenzen der Rückwirkung	13

**»STEUERRECHT**

Erforderliche Aufschlüsselung bei der Nachforderung von Lohnsteuer	14
Haftung für Lohnsteuer – nachträgliche Inanspruchnahme für weitere Arbeitnehmer	15
Neue Tätigkeiten kurz nach Betriebsaufgabe – kein Hälftesteuersatz	16

**NEUE VORSCHRIFTEN****»SOZIALRECHT**

Zuschuss an Länder für Bonus an Pflegepersonal – BGBl	17
---	----

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

BMF: Zweifelsfragen zum Laden von Elektroautos	18
--	----

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

**IMPRESSUM**

17

6841

22. März 2023

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z236

# ARD



## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

### THEMA

» **Sonja Karpf/Simon Geisler:** Burnout – Wenn alles in Asche liegt

### RECHTSPRECHUNG

- » Rot-Weiß-Rot – Karte: Laufender Geschäftsbetrieb für Erteilung nicht erforderlich
- » Notwendige Anzeigebestätigung für Pflichtpraktikum ausländischer Medizinstudenten
- » AuslBG: Prüfung der Arbeitsmarktlage durch Verwaltungsgericht
- » Höhe der Zinsen im ASG-Verfahren bei komplexer Materie
- » Kein Kinderzuschuss zur Alterspension für Urenkel
- » BFG: Vom Wohlfahrtsfonds der Ärztekammer gewährte Krankenunterstützung – Steuerfreiheit
- » BFG: Einbeziehung von Schwarzlöhnen im Rahmen der Veranlagung
- » BFG: Pendlerpauschale bei mehreren Dienstverhältnissen

**ARD 6841**

77. Jahrgang, 22. März 2023

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT****Sonja Karpf/Simon Geisler: Burnout – Wenn alles in Asche liegt**

3

Burnout stellt nicht nur die Betroffenen und ihre Angehörigen vor Leid, Schmerz und große Hürden, sondern sind auch die Auswirkungen auf die Arbeitgeber und die Volkswirtschaft enorm. Der Schlüssel für alle Beteiligten liegt in der Prävention. Der Artikel von *Sonja Karpf*, LL.M. und Dr. *Simon Geisler* dient als Anreiz, sich der mitunter gravierenden wirtschaftlichen und rechtlichen Konsequenzen von Burnout für alle Beteiligten bewusst zu werden, und zeigt wirksame, in der Praxis bewährte präventive Maßnahmen zur Vorbeugung von Burnout im Unternehmen auf.

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

Rot-Weiß-Rot – Karte: Laufender Geschäftsbetrieb für Erteilung nicht erforderlich	6
Notwendige Anzeigebestätigung für Pflichtpraktikum ausländischer Medizinstudenten	7
AuslBG: Prüfung der Arbeitsmarktlage durch Verwaltungsgericht	9
AuslBG: Nur unverschuldete Rechtsunkenntnis schützt vor Strafe	9
Verbotene Beschäftigung ausländischer Profifußballer	10

**» VERFAHRENSRECHT**

Zeitliche Begrenzung eines Feststellungsbegehrens bei Verletzung einer Konkurrenzklausel	10
Zustellmangel wegen Auslandsaufenthalt des Geschäftsführers	11
Höhe der Zinsen im ASG-Verfahren bei komplexer Materie	12
Erhöhte Zinsen im ASG-Verfahren – maßgeblicher Sachverhalt	13
Gerichtliche Feststellung der Unwirksamkeit einer schlichten Abmahnung nicht möglich	14

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Kein Kinderzuschuss zur Alterspension für Urenkel	14
Anrechnung einer britischen Unterstützungsleistung auf Ausgleichszulage?	15
Rente aus Einmalzahlung einer privaten Unfallversicherung – Anrechnung auf Ausgleichszulage	16

**» STEUERRECHT**

BFG: Vom Wohlfahrtsfonds der Ärztekammer gewährte Krankenunterstützung – Steuerfreiheit	16
BFG: Einbeziehung von Schwarzlöhnen im Rahmen der Veranlagung	17
BFG: Pendlerpauschale bei mehreren Dienstverhältnissen	18
BFG: Werbungskosten – fremdsprachige Belege	19

**NEUERSCHEINUNGEN**

20

**IMPRESSUM**

19

# NZS

# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z243

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von  
Prof. Dr. Ulrich Becker  
Prof. Dr. Wiebke Brose  
Pablo Coseriu  
Prof. Dr. Dagmar Felix  
Prof. Dr. Stefan Greiner  
Prof. Dr. Stephan Harbarth  
Prof. Dr. Thorsten Kingreen  
Prof. Dr. Ferdinand Kirchhof  
Dr. Gerhard Knorr  
Prof. Dr. Katharina von Koppenfels-Spies  
Dr. Miriam Meßling  
Prof. Dr. Hermann Plagemann  
Prof. Dr. Christian Rolfs  
Prof. Dr. Franz Ruland  
Prof. Dr. Rainer Schlegel  
Prof. Dr. Helge Sodan  
Prof. Dr. Wolfgang Spellbrink  
Prof. Dr. Raimund Waltermann

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



C.H. BECK

## 7/2023

30. März 2023

32. Jahrgang S. 241–280

### Aus dem Inhalt

*M. Kühl/C. Stölting*

Die Zusammenführung der Eingliederungshilfe für  
alle Kinder und Jugendlichen – Bestandsaufnahme  
und Folgerungen 241

*M. Uyanik*

Zahnimplantate als GKV-Kassenleistung oder  
sonstige Sozialleistung – ein Ding der Unmöglichkeit? 245

*H. Münzel*

Zur sozialversicherungsrechtlichen Beurteilung  
typischer Tätigkeiten im und am Krankenhaus 252

BSG

Aufenthaltsrecht als freizügigkeitsberechtigter  
Arbeitnehmer während Elternzeit (Anm. J. Becker) 259

BSG

Entscheidung ohne mündliche Verhandlung nach  
Einverständnis unter Vorbehalt (Anm. H. Müller) 263

BSG

Erstattung von Arbeitgeberaufwendungen für Entgelt-  
fortzahlung (Kurzkomentierung W. Bender) 266

BSG

Rückforderung von Beitragszuschüssen und  
Verrechnung mit rückständigen Pflichtbeiträgen  
(Kurzkomentierung A. Knospe) 267

BSG

Sachliche Prüfung trotz Ablauf der Ausschlussfrist im  
Überprüfungsverfahren nach § 44 Abs. 1 Satz 1 SGB X  
(Kurzkomentierung Th. Fischer) 272

BSG

Verweis eines Beteiligten aus dem Sitzungssaal  
(Kurzkomentierung J. Becker) 278



6950202307

# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

7/2023



## NZS aktuell

<i>Gesetzgebung</i>	Reform der Unabhängigen Patientenberatung und Änderung weiterer Gesetze	VI
<i>Rechtsprechung</i>	BVerfG: Erfolgreiche Verfassungsbeschwerde gegen die Kostenentscheidung eines Sozialgerichts	VI
	BSG: „Göttinger Transplantationsskandal“ – Vergütungsanspruch der Universitätsklinik trotz Manipulationen	VIII
	BSG: Höheres Elterngeld für Frauen nur bei Einkommensverlusten wegen einer schwangerschaftsbedingten Erkrankung	VIII
	BSG: Gehunfähigkeit im öffentlichen Verkehrsraum ist maßgeblich für die Nutzung von Behindertenparkplätzen	VIII
<i>Mitteilungen</i>	Bundesgesundheitsminister legt Digitalisierungsstrategie vor	VIII
	Vorläufige Finanzergebnisse der GKV für das Jahr 2022	IX
	Regierung verteidigt Kombinationsabschlag auf Arzneimittel	X

## Aufsätze und Berichte

<i>Martin Kühnl</i> <i>Carsten Stölting</i>	Die Zusammenführung der Eingliederungshilfe für alle Kinder und Jugendlichen – Bestandsaufnahme und Folgerungen	241
<i>Markos Uyanik</i>	Zahnimplantate als GKV-Kassenleistung oder sonstige Sozialleistung – ein Ding der Unmöglichkeit?	245
<i>Hartmut Münzel</i>	Zur sozialversicherungsrechtlichen Beurteilung typischer Tätigkeiten im und am Krankenhaus	252

## Rechtsprechung

### Rechtsprechung im Volltext

#### Grundsicherungsrecht

BSG 09.03.2022 – B 7/14 AS 91/20 R	Aufenthaltsrecht als freizügigkeitsberechtigter Arbeitnehmer während Elternzeit (mit Anm. Joachim Becker)	259
---------------------------------------	---	-----

#### Verfahrensrecht

BSG 08.12.2022 – B 7 AS 121/22 B	Entscheidung ohne mündliche Verhandlung nach Einverständnis unter Vorbehalt (mit Anm. Henning Müller)	263
-------------------------------------	---	-----

## Kommentierte Rechtsprechung

### Krankenversicherungsrecht

- BSG  
18.08.2022 – B 1 KR 24/21 R  
(LSG Hamburg) Erstattung von Arbeitgeberaufwendungen für Entgeltfortzahlung  
(*Wolfgang Bender*) 266
- BSG  
19.10.2022 – B 5 R 78/22 B Rückforderung von Beitragszuschüssen und Verrechnung mit  
rückständigen Pflichtbeiträgen (*Armin Knospe*) 267
- LSG Berlin-Brandenburg  
15.09.2022 – L 1 KR 45/21 Keine Entstellung bei Asymmetrie der Unterschenkel  
(*Marcus Kania*) 268
- LSG Berlin-Brandenburg  
22.06.2022 – L 9 KR 170/19 KL G-BA nimmt Belegkliniken zu Recht Status als Notfallkrankenhaus  
(*Stefan Schifferdecker*) 269
- LSG Baden-Württemberg  
08.11.2022 – L 11 KR 1645/20 Zur Vererblichkeit des Erstattungsanspruchs bei gewählter Kosten-  
erstattung nach § 13 Abs. 2 SGB V (*Theresa Buchholz*) 270

### Unfallversicherungsrecht

- LSG Hamburg  
14.09.2022 – L 2 U 55/20 Rechtmäßigkeit des bundeseinheitlichen Beitragsmaßstabes zur landwirt-  
schaftlichen Unfallversicherung (Beitragsjahr 2013) (*Christine Osterland*) 271

### Grundsicherungsrecht

- BSG  
13.07.2022 – B 7/14 AS 57/21 R Sachliche Prüfung trotz Ablauf der Ausschlussfrist im Überprüfungs-  
verfahren nach § 44 Abs. 1 Satz 1 SGB X (*Thomas Fischer*) 272
- LSG Hessen  
28.09.2022 – L 4 SO 184/20 Eingliederungshilfe im Bereich Wohnen  
(*Sabine Niedermeyer*) 273

### Arbeitsförderungsrecht

- LSG Baden-Württemberg  
14.12.2022 – L 3 AL 4290/19 Kein Anspruch eines Trägers einer WfbM auf Abschluss einer Vergütungs-  
vereinbarung in einer bestimmten Höhe gegen die BA (*Claus-Peter Bienert*) 274

### Vertragsarztrecht

- LSG Hessen  
27.07.2022 – L 4 KA 20/22 Keine Befugnis zur Beitragsfestsetzung der KÄV für den ärztlichen Bereit-  
schaftsdienst gegenüber Nichtvertragsärzten (*Anne Barbara Lungstras*) 275

### Beitragsrecht

- LSG Hessen  
12.05.2022 – L 1 BA 75/21 Ärzte in Erstaufnahmeeinrichtungen sind eher abhängig beschäftigt  
(*Stefan Schifferdecker*) 276
- LSG NRW  
13.07.2022 – L 8 BA 49/21 B ER Lohnsummen-Beitragsbescheid bei verletzten Aufzeichnungspflichten im  
Baugewerbe (*Armin Knospe*) 277

### Verfahrensrecht

- BSG  
10.11.2022 – B 3 KR 21/22 B Verweis eines Beteiligten aus dem Sitzungssaal  
(*Joachim Becker*) 278
- SG Frankfurt (Oder)  
04.03.2022 – S 37 AS 644/21 Toleranzgrenze von 20 % gilt auch bei der „Schwellengebühr“  
(*Jens-Torsten Lehmann*) 279
- LSG Schleswig-Holstein  
22.06.2022 – L 1 R 145/19 Frage der Bestimmtheit einer Aufhebungs- und Erstattungsentscheidung  
(*Carina Prange*) 280

Geschäftsführende Herausgeber:

Prof. Dr. Reinhard Bork, Hamburg

RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

**Jeremias Kümpel**

Der Stabilisierungs- und Res  
im Lichte des europäischen Beihilferechts

S. 233

**Bodo Pfündl**

Anfechtung des Vermieterpfandrechts an nach-  
rangigen Mietforderungen

S. 247

*BGH, 26. 1. 2023*

Bewirkung einer wegen Unmöglichkeit  
entfallenen Gegenleistung

S. 254

*BGH, 26. 1. 2023*

Vertragliche Haftung für Richtigkeit  
einer Auskunft zur Insolvenzreife

S. 256

*OLG Frankfurt/M., 6. 2. 2023*

Ausschluss der Staatshaftung im Kapital-  
marktaufsichtsrecht

S. 259

*LG Dresden, 26. 1. 2023*

Wichtiger Grund für Entlassung eines Mitglieds  
des Gläubigerausschusses

S. 265

**Report**

Gravenbrucher Kreis befürwortet europäische  
Harmonisierung bestimmter Aspekte der nation-  
alen Insolvenzrechte

S. 274

*Geschäftsführende Herausgeber:*

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

*Herausgeberbeirat:*

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

RA Dr. Jens W. Schmidt, Wuppertal  
Richter am OLG Prof. Dr. Dominik Skurauszun,  
Fulda/Frankfurt a. M.  
RA Dr. Andreas Spahniger, Stuttgart  
Prof. Dr. Christoph Thole, Köln  
RA Dr. Lars Westpfahl, Hamburg  
WP/StB Karsten Zabel, Essen



## Inhaltsverzeichnis

### Aufsätze

*Jeremias Kümpel, Fulda*

Der Stabilisierungs- und Restrukturierungsrahmen im Lichte des europäischen Beihilferechts ..... 233

*Bodo Pfündl, Hamburg*

Anfechtung des Vermieterpfandrechts an nachrangigen Mietforderungen ..... 247



### Rechtsprechung

#### Insolvenzrecht

*BGH v. 26. 1. 2023 – IX ZR 17/22*

Bewirkung einer wegen Unmöglichkeit entfallenen Gegenleistung ..... 254

*BGH v. 26. 1. 2023 – III ZR 91/22*

Vertragliche Haftung für Richtigkeit einer Auskunft zur Insolvenzreife ..... 256

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

<i>OLG Frankfurt/M. v. 6. 2. 2023 – 1 U 173/22</i>	
Ausschluss der Staatshaftung im Kapitalmarktaufsichtsrecht .....	259
<i>FG Hannover v. 28. 12. 2022 – 15 K 202/19</i>	
Hinausweisung eines Insolvenzverwalters aus dem Prozess zwischen Finanzamt und Anfechtungsgegner .....	262
<i>LG Dresden v. 26. 1. 2023 – 10 T 449/17</i>	
Wichtiger Grund für Entlassung eines Mitglieds des Gläubigerausschusses .....	265
<i>LG Heilbronn v. 6. 7. 2022 – Hi 10 O 68/21</i>	
Begriff der Zahlungseinstellung .....	268

## Report

---

Gravenbrucher Kreis befürwortet europäische Harmonisierung bestimmter Aspekte der nationalen Insolvenzrechte .....	274
--	-----

---

**Beilagenhinweis:** Dieser Ausgabe liegt eine Beilage der RWS Verlag Kommunikationsforum GmbH & Co. KG, Köln, bei. Wir bitten um freundliche Beachtung!

# DRdA

Das Recht der Arbeit

## ABHANDLUNGEN

**Die Arbeitsfähigkeit in der Arbeitslosenversicherung – Rechtsfragen an  
Pensionsversicherung**

BIRGIT SCHRATTBAUER

**Aus-, Fort- und Weiterbildung im Arbeitsverhältnis**

MICHAEL HAIDER

## ENTSCHEIDUNGSBESPRECHUNGEN

**Familienbeihilfe für Kinder mit Wohnsitz in anderen Mitgliedstaaten**

WALTER J. PFEIL

**Auslegung einer leistungsorientierten Pensionskassenzusage**

REINHARD RESCH

**Kein Entgelt nach Verweigerung der Zustimmung zur Kurzarbeit – berechtigter Austritt**

SOPHIE SCHWERTNER

**Regelpensionsalter bei Geschlechtsumwandlung folgt Eintragung im Personenstandsregister  
zum Stichtag**

SASCHA OBRECHT

**Androgenetischer Haarausfall zwar regelwidriger Körperzustand, aber nicht behandlungsbedürftig –  
keine Kostenübernahme durch die Krankenversicherung**

ANNA LISA ENGELHART

**Mitbestimmung des Betriebsrates bei Einführung eines elektronischen Schließsystems**

WOLFGANG GORICNIK

**Automatische Beendigung des Dienstverhältnisses bei Vertragsbediensteten wegen (fortgesetzten)  
Einjahreskrankenstandes**

HELMUT ZIEHENSACK

**Keine Konkurrenzierung ohne Gewerbeberechtigung. Oder doch?**

MICHAEL GEIBLINGER

## Schriftleitung

ELIAS FELTEN, CHRISTOPH KLEIN, RUDOLF MOSLER

## Wissenschaftlicher Beirat

HON.-PROF. DR. JOSEF CERNY

MITGLIED DES VFGH RA<sup>IN</sup> HON.-PROF.<sup>IN</sup> DR.<sup>IN</sup> SIEGLINDE GAHLEITNER

BM AD GEN.-DIR. AD DR. WALTER GEPPERT

EM. O.UNIV.-PROF. DR. KONRAD GRILLBERGER

AO.UNIV.-PROF. MAG. DR. MARTIN GRUBER-RISAK

EM. O.UNIV.-PROF. DR. PETER JABORNEGG

HOFRÄTIN DES VWGH HON.-PROF.<sup>IN</sup> DR.<sup>IN</sup> ANGELA JULCHER

UNIV.-PROF. IR MMAG. DDR. GÜNTHER LÖSCHNIGG

SEN.-PRÄS. DES VWGH IR MITGLIED DES VFGH IR HON.-PROF. DR. DR. HC RUDOLF MÜLLER

SEN.-PRÄS. DES OGH IR DR. KARL HEINZ PETRAG

UNIV.-PROF. IR DR. WALTER J. PFEIL

HON.-PROF. DR. JOHANNES SCHREGLE

VIZEPRÄSIDENT DES OGH IR PROF. DR. ANTON SPENLING

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z102

NR.  
406

MONAT  
April

JAHR  
73.

2/2023

## ABHANDLUNGEN

Die Arbeitsfähigkeit in der Arbeitslosenversicherung – Rechtsfragen an der Schnittstelle zur Pensionsversicherung 99  
BIRGIT SCHRATTBAUER

Aus-, Fort- und Weiterbildung im Arbeitsverhältnis 108  
MICHAEL HAIDER

## ENTSCHEIDUNGSBESPRECHUNGEN

Familienbeihilfe für Kinder mit Wohnsitz in anderen Mitgliedstaaten 119  
WALTER J. PFEIL  
zu EuGH vom 16.6.2022, C-328/20, *Kommission/Österreich*

Auslegung einer leistungsorientierten Pensionskassenzusage 125  
REINHARD RESCH  
zu OGH vom 30.3.2022, 8 ObA 9/21p

Kein Entgelt nach Verweigerung der Zustimmung zur Kurzarbeit – berechtigter Austritt 131  
SOPHIE SCHWERTNER  
zu OGH vom 25.5.2022, 8 ObA 26/22i

Regelpensionsalter bei Geschlechtsumwandlung folgt Eintragung im Personenstandsregister zum Stichtag 135  
SASCHA OBRECHT  
zu OGH vom 21.6.2022, 10 ObS 29/22w

Androgenetischer Haarausfall zwar regelwidriger Körperzustand, aber nicht behandlungsbedürftig – keine Kostenübernahme durch die Krankenversicherung 140  
ANNA LISA ENGELHART  
zu OGH vom 21.6.2022, 10 ObS 78/22a

Mitbestimmung des Betriebsrates bei Einführung eines elektronischen Schließsystems 144  
WOLFGANG GORICNIK  
zu OGH vom 14.7.2022, 9 ObA 60/22x

Automatische Beendigung des Dienstverhältnisses bei Vertragsbediensteten wegen (fortgesetzten) Einjahreskrankenstandes 150  
HELMUT ZIEHENSACK  
zu OGH vom 18.7.2022, 8 ObA 61/21k

Keine Konkurrenzierung ohne Gewerbeberechtigung. Oder doch? 154  
MICHAEL GEIBLINGER  
zu OGH vom 18.7.2022, 8 ObA 25/22t

## PERSONALIA

Besetzung der in Arbeits- und Sozialrechtssachen tätigen Senate des OGH 2023 158

## AUS DER GESCHICHTE DES ARBEITSRECHTS UND DES SOZIALRECHTS

Anmerkungen zum „Antiterrorgesetz“ 1930 159  
KLAUS DIETER MULLEY

## BUCHBESPRECHUNGEN

*Jobst/Steiner (Hrsg)* 166  
Erzähl mal ... – Lebensgeschichten. Arbeitswelt und Alltag in Kärnten seit 1945  
ERNST BEZEMEK

*Carinci/Dorssemont (eds)* 167  
Platform Work in Europe – Towards Harmonisation?  
SASCHA OBRECHT

*Lutz* 168  
Wucherähnliche Verbraucherdarlehens- und Arbeitsverträge  
PETER JABORNEGG

*Schnittler* 170  
Personalrecht in Zeiten der digitalen Universität  
WALTER J. PFEIL



## Inhalt

---

<i>Pfeil/Grimm/Schöberl</i> Personalrecht der Universitäten – Kurzkomentar CHRISTINA SCHNITTLER	171
<i>Schneider-Dörr</i> Crowd Work und Plattformökonomie – Eine arbeitsrechtliche Fallstudie SASCHA OBRECHT	172
<i>Frieling/Jacobs/Krois</i> Arbeitskampfrecht – Handbuch für Wissenschaft und Praxis WOLFGANG KOZAK	173
<i>Neumayr/Resch/Wallner (Hrsg)</i> Gmundner Kommentar zum Gesundheitsrecht – GmundKomm RUDOLF MÜLLER	174

# DRdAinfas



Aktuelle Informationen aus dem Arbeitsre

D3-Z 258

## ENTSCHEIDUNGEN



**Nach Beendigung des Vertragsverhältnisses findet § 1155 ABGB keine Anwendung mehr**

OGH 24.11.2022, 9 ObA 77/22x

**Geblockte Altersteilzeit – Keine Berücksichtigung von für die Freizeitphase nicht mehr zustehenden Prämien bei der Abfertigung**

OGH 19.12.2022, 9 ObA 125/22f

**Kein berechtigtes vorzeitiges Austrittsrecht bei fehlender Geltendmachung der Austrittsgründe**

OGH 16.12.2022, 8 ObA 84/22v

**Dienstnehmereigenschaft von Fahrern für Zeitungstransporte**

VwGH 10.11.2022, Ra 2019/08/0071

**Keine unentgeltliche Leistung bei Vereinbarung von „Essen und Trinken“ als Sachbezug**

VwGH 17.10.2022, Ra 2019/08/0029

## AUS DER PRAXIS

**Rechtzeitige Zuordnungserklärung trotz Unterlassung der fristgerechten Vorlage im Verwaltungsverfahren**

KRISZTINA JUHASZ

**Vertragsbedienstete als Angestellte ex contractu im Arbeitsverfassungsrecht**

CHRISTOPH RADLINGMAYR

## Schriftleitung

ELIAS FELTEN, CHRISTOPH KLEIN, RUDOLF MOSLER

## Wissenschaftlicher Beirat

HON.-PROF. DR. JOSEF CERNY

MITGLIED DES VFGH RA.<sup>IN</sup> HON.-PROF.<sup>IN</sup> DR.<sup>IN</sup> SIEGLINDE GAHLEITNER

BM AD GEN.-DIR. AD DR. WALTER GEPPERT

EM. O. UNIV.-PROF. DR. KONRAD GRILLBERGER

AO. UNIV.-PROF. MAG. DR. MARTIN GRUBER-RISAK

EM. O. UNIV.-PROF. DR. PETER JABORNEGG

HOFRÄTIN DES VwGH HON.-PROF.<sup>IN</sup> DR.<sup>IN</sup> ANGELA JULCHER

UNIV.-PROF. IR MMAG. DDR. GÜNTHER LÖSCHNIGG

SEN.-PRÄS. DES VwGH IR MITGLIED DES VFGH IR HON.-PROF. DR. DR. HC. RUDOLF MÜLLER

SEN.-PRÄS. DES OGH IR DR. KARL HEINZ PETRAG

UNIV.-PROF. IR DR. WALTER J. PFEIL

HON.-PROF. DR. JOHANNES SCHREGLE

VIZEPRÄSIDENT DES OGH IR PROF. DR. ANTON SPENLING

2/2023



## ENTSCHEIDUNGEN

### ARBEITSRECHT

- 36 Zur Auslegung einer Bestimmung in einer Dienstordnung  
OGH 21.11.2022, 8 ObA 65/22z 94
- 37 Nach Beendigung des Vertragsverhältnisses findet § 1155 ABGB keine Anwendung mehr  
OGH 24.11.2022, 9 ObA 77/22x 95
- 38 Geblockte Altersteilzeit – Keine Berücksichtigung von für die Freizeitphase nicht mehr zustehenden Prämien bei der Abfertigung  
OGH 19.12.2022, 9 ObA 125/22f 96
- 39 Auslegung einer Sozialplan-Betriebsvereinbarung – Aufsaugungsklausel stellt keine Entgeltreduktion dar  
OGH 19.12.2022, 9 ObA 120/22w 97
- 40 Kein berechtigtes vorzeitiges Austrittsrecht bei fehlender Geltendmachung der Austrittsgründe  
OGH 16.12.2022, 8 ObA 84/22v 98
- 41 Sozialwidrigkeit einer Entlassung: Auch Ehegatten-Einkommen zu berücksichtigen  
OGH 16.12.2022, 8 ObA 71/22g 99
- 42 Kündigung bei Impferweigerung – keine verpönte Vergeltungskündigung  
OGH 16.12.2022, 8 ObA 78/22m 100
- 43 Trotz Qualifizierung einer „Umbauprämie“ als akkordähnliche Prämie ist diese mitbestimmungsfrei und somit durch betriebliche Übung konkludent Inhalt der Einzelarbeitsverträge geworden  
OGH 21.11.2022, 8 ObA 48/22z 101
- 44 Klage wegen Mobbings durch Bischof unzulässig – Keine Überprüfung der Amtsführung eines Bischofs durch staatliche Gerichte  
OGH 19.12.2022, 9 ObA 124/22h 104
- 45 Kettenvertragsregelung des Theaterarbeitsgesetzes nicht am Maßstab des § 879 ABGB überprüfbar  
OGH 21.11.2022, 8 ObA 58/22w 105

### ARBEITSLOSENVERSICHERUNGSRECHT

- 46 Abmeldung vom Leistungsbezug nach Stellenzuweisung – Zur Zulässigkeit einer Leistungssperre wegen unterlassener Bewerbung nach Wiedermeldung  
VwGH 30.8.2022, Ra 2021/08/0075 110

### SOZIALRECHT

- 47 Verpflichtung zur Anrechnung von Kindererziehungszeiten im EU-Ausland  
OGH 22.11.2022, 10 ObS 97/22w 111
- 48 Dienstnehmereigenschaft von Fahrern für Zeitungstransporte  
VwGH 10.11.2022, Ra 2019/08/0071 112
- 49 Wirtschaftliche Abhängigkeit einer Fitnesstrainerin  
VwGH 30.8.2022, Ra 2022/08/0115 113
- 50 Keine unentgeltliche Leistung bei Vereinbarung von „Essen und Trinken“ als Sachbezug  
VwGH 17.10.2022, Ra 2019/08/0029 114
- 51 Waisenpension: Kein Wiederaufleben der Kindeseigenschaft bei nicht durchgängig vorliegender Erwerbsunfähigkeit  
OGH 22.11.2022, 10 ObS 85/22f 115
- 52 Kostenerstattung für Hornhaut-OP mittels neuer Methode in Privatordination – Höchstarif für vergleichbare Operationen in der Honorarordnung für niedergelassene Ärzte heranzuziehen  
OGH 22.11.2022, 10 ObS 100/22m 116
- 53 Anscheinsbeweis nicht erbracht: Covid-19 nicht als Berufskrankheit anerkannt  
OGH 22.11.2022, 10 ObS 132/22t 117
- 54 Kein Kinderzuschuss für Urenkel auf Grund eindeutiger Gesetzeslage  
OGH 22.11.2022, 10 ObS 111/22d 117
- 55 Bezug einer vorzeitigen Alterspension neben de facto Geschäftsführer-Tätigkeit  
OGH 22.11.2022, 10 ObS 73/22s 118

## Inhalt

56 Kein Anspruch auf Feststellung des Berufsschutzes bei Gewährung der Berufsunfähigkeitspension OGH 22.11.2022, 10 ObS 115/22t	120
57 Pensionsanpassung 2018 als mittelbare Diskriminierung? VwGH 13.9.2022, Ro 2020/12/0002	121
58 Beiträge zur Deckung des Pensionsaufwandes öffentlich Bediensteter sind als Dienstgeberanteile gem § 32 Abs 3 EpiG erstattungsfähig VwGH 18.10.2022, Ra 2022/03/0055	121
59 Kein Anspruch auf Kinderbetreuungsgeld für Krisenpflegeeltern bei Wohn- und Wirtschaftsgemeinschaft unter 91 Tagen OGH 22.11.2022, 10 ObS 134/22m	122
60 Einkommensabhängiges Kinderbetreuungsgeld nach Erwerbstätigkeit in der Schweiz: Keine Anwendung der Koordinierungsvorschriften und keine Ableitung des Anspruchs vom in Österreich tätigen Elternteil mangels vergleichbarer Familienleistung in der Schweiz OGH 22.11.2022, 10 ObS 133/22i	123
61 Aufhebung des Rückforderungstatbestandes der irrtümlichen Auszahlung des Kinderbetreuungsgeldes OGH 18.10.2022, 10 ObS 44/22a	125
<b>AUS DER PRAXIS – FÜR DIE PRAXIS</b>	
Rechtzeitige Zuordnungserklärung trotz Unterlassung der fristgerechten Vorlage im Verwaltungsverfahren KRISZTINA JUHASZ	128
Vertragsbedienstete als Angestellte ex contractu im Arbeitsverfassungsrecht CHRISTOPH RADLINGMAYR	131
<b>NEUE BÜCHER</b>	
<i>Rauch</i> Arbeitsrecht 2022 – ASoK-Spezial PHILIPP BERTSCH	136
<i>Fitting, Schmidt/Trebinger/Linsenmaier/Schelz</i> Betriebsverfassungsgesetz mit Wahlordnung – Handkommentar THOMAS MATHY	136
<i>Lutz/Heilegger/Dunst</i> Arbeitsruhegesetz REINHARD MINDEROCK	137
<i>Haslinger</i> Einführung in das Sozialrecht RUDOLF MÜLLER	137
<i>Löschnigg/Sarny/Löschnigg</i> Handels-KV 2022 MARIO NIEDERFRINIGER	138
<i>Hießl</i> Grundzüge des europäischen Arbeits- und Sozialrechts DIANA NIKSOVA	138
<i>Wiesinger</i> Arbeitsrecht in der Bauwirtschaft – Praxishandbuch für Bauindustrie und Baugewerbe MATTHIAS PIFFL-STAMMBERGER	139
<i>Meine/Rohnert/Schulte-Meine/Vetter (Hrsg)</i> Handbuch Arbeit – Entgelt – Leistung. Entgelt-Rahmentarifverträge im Betrieb ANDREAS WELLENZOHN	139
<i>Küttner</i> Personalbuch 2022 – Arbeitsrecht, Lohnsteuerrecht, Sozialversicherungsrecht MARK WESTENRIEDER	140
<i>Egger/Raffener/van Staa (Hrsg)</i> Liber amicorum für Johann Egger zum 70. Geburtstag – Arbeitsrecht, Gesellschaftspolitik und Europa HELMUT ZIEHENSACK	140
<b>BÜCHEREINGANG</b>	141

D3-Z325



## • ZInsO-Aufsätze

### **Videokonferenzen in Insolvenzverfahren** (S. 649)

von Richter am Amtsgericht Dr. Daniel Blankenburg, Hannover und Richterin am Landgericht Dörte Bogumil, Düsseldorf

### **InsO goes future – ein Erfahrungsbericht über die Arbeit mit der EAKte** (S. 657)

von Dipl.-Rpf. (FH) Stefan Lissner

### **Die Bestimmung des Erstattungsberechtigten nach § 37 Abs. 2 AO im Falle einer vermeintlichen Organschaft nach Insolvenzeröffnung bei der Organgesellschaft** (S. 666)

von Rechtsanwältin Dr. Yue Siebel, München, und Rechtsanwalt/Fachanwalt für Steuerrecht Dr. Thomas Streit, LL.M. Eur., München

## • ZInsO-Rechtsprechungsreport

### **Verfahrensunterbrechung: Anfechtung von Abberufung des GmbH-Geschäftsführers mit potenziellem Massebezug bei haftungsrechtlichen Konsequenzen** (S. 671)

BGH, Beschl. v. 31.1.2023 – II ZR 169/22

### **Nichtzulassungsbeschwerde wegen Gehörsverletzung: Verspäteter Insolvenzantrag aufgrund falscher Auskunft von Insolvenzberater** (S. 673)

BGH, Beschl. v. 26.1.2023 – III ZR 91/22

### **Löschung von Schufa-Eintragung; Speicherung von Daten in privaten Datenbanken** (S. 677)

OLG Frankfurt/M., Urt. v. 18.1.2023 – 7 U 100/22

### **Haftung von Rechtsanwalt (und späteren Sanierungsgeschäftsführers) wegen Falschberatung über Möglichkeiten von Unternehmenssanierung „Schutzschirmverfahren als Königsweg“** (S. 680)

OLG Saarbrücken, Urt. v. 7.12.2022 – 5 U 67/21

### **(Keine) Rechtswegzuständigkeit zum Arbeitsgericht für geschäftsführenden GmbH-Mehrheitsgesellschafter nach Insolvenzeröffnung** (S. 694)

LAG Berlin-Brandenburg, Beschl. v. 29.8.2022 – 26 Ta 1171/21

### **Antrag eines vorläufigen Pflichtausschusses in der Gruppenkonzerninsolvenz zur Einsetzung eines anderen vorläufigen Gruppengläubigerausschusses** (S. 697)

AG Hamburg, Beschl. v. 7.3.2023 – 67h IN 44/23

### **Zur Zulässigkeit eines Antrags auf Feststellung eines Gruppeninsolvenzgerichtsstands** (S. 699)

AG Hamburg, Beschl. v. 2.2.2023 – 67h IE 1/23

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 13/2023



### ZInsO-Aufsätze

- Videokonferenzen in Insolvenzverfahren** ..... 649  
 von Richter am Amtsgericht Dr. Daniel Blankenburg, Hannover und Richterin am Landgericht Dörte Bogumil, Düsseldorf
- InsO goes future – ein Erfahrungsbericht über die Arbeit mit der EAKte** ..... 657  
 von Dipl.-Rpfl. (FH) Stefan Lissner
- Die Bestimmung des Erstattungsberechtigten nach § 37 Abs. 2 AO im Falle einer vermeintlichen Organschaft nach Insolvenzeröffnung bei der Organgesellschaft** ..... 666  
 von Rechtsanwältin Dr. Yue Siebel, München, und Rechtsanwalt/Fachanwalt für Steuerrecht Dr. Thomas Streit, LL.M. Eur., München

### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

- In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts.** ..... 668

Diese Ausgabe enthält Rezensionen zu folgenden Titeln:

Göb/Schnieders/Pollmächer, Praxishandbuch Gläubigerausschuss und Gläubigerversammlung  
 Christoph Niering/Christoph Hillebrand, Wege durch die Unternehmenskrise

### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### • Insolvenz- und Sanierungsrecht

- Verfahrensunterbrechung: Anfechtung von Abberufung des GmbH-Geschäftsführers mit potenziellem Massebezug bei haftungsrechtlichen Konsequenzen** ..... 671  
 BGH, Beschl. v. 31.1.2023 – II ZR 169/22
- Nichtzulassungsbeschwerde wegen Gehörverletzung: Verspäteter Insolvenzantrag aufgrund falscher Auskunft von Insolvenzberater** ..... 673  
 BGH, Beschl. v. 26.1.2023 – III ZR 91/22
- Rechtskraft bei gerichtlich verneinter Gegenseitigkeit der hilfsweise zur Aufrechnung gestellten Forderung** .. 676  
 BGH, Beschl. v. 14.12.2022 – IV ZB 1/22
- Löschung von Schufa-Eintragung; Speicherung von Daten in privaten Datenbanken** ..... 677  
 OLG Frankfurt/M., Urt. v. 18.1.2023 – 7 U 100/22
- Haftung von Rechtsanwalt (und späteren Sanierungsgeschäftsführers) wegen Falschberatung über Möglichkeiten von Unternehmenssanierung „Schutzschirmverfahren als Königsweg“** ..... 680  
 OLG Saarbrücken, Urt. v. 7.12.2022 – 5 U 67/21
- Prozesskostenhilfe: (Keine) Nachträgliche Anordnung von Ratenzahlungen für vor Insolvenzeröffnung der Partei entstandenen Ansprüche der Staatskasse auf zu erstattende PKH-Leistungen** ..... 692  
 LAG Hamm, Beschl. v. 24.11.2022 – 5 Ta 293/22
- (Keine) Rechtswegzuständigkeit zum Arbeitsgericht für geschäftsführenden GmbH-Mehrheitsgesellschafter nach Insolvenzeröffnung** ..... 694  
 LAG Berlin-Brandenburg, Beschl. v. 29.8.2022 – 26 Ta 1171/21
- Antrag eines vorläufigen Pflichtausschusses in der Gruppenkonzerninsolvenz zur Einsetzung eines anderen vorläufigen Gruppengläubigerausschusses** ..... 697  
 AG Hamburg, Beschl. v. 7.3.2023 – 67h IN 44/23
- Zur Zulässigkeit eines Antrags auf Feststellung eines Gruppeninsolvenzgerichtsstands** ..... 699  
 AG Hamburg, Beschl. v. 2.2.2023 – 67h IE 1/23

• **Verfahrensrecht**

**(Keine) Zulassung der Rechtsbeschwerde allein wegen unzutreffender Rechtsbelehrung** ..... 699  
 BGH, Beschl. v. 19.1.2023 – IX ZB 34/22

699

Mit dieser Ausgabe verteilen wir Beilagen folgender Unternehmen: Deutscher Restrukturierungs- und Insolvenzgerichtstag e.V.

Wir bitten um freundliche Beachtung.

## Impressum

### Herausgeber:

Prof. Dr. Christian Berger • RA Dr. Susanne Berner • RA Dr. Christian Brünkmans • RA Dr. Jan de Weerth • Prof. Dr. Diederich Eckardt • Prof. Dr. Ulrich Foerste • RA Dr. Michael C. Frege • RiAG Frank Frind • RiBGH a.D. Prof. Dr. Markus Gehrlein • Prof. Dr. Hugo Grote • RA Dr. Andreas Henkel • WP/StB Michael Hermanns • Prof. Dr. Heribert Hirte • RA Martin Horstkotte • Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber • RA Peter J. Hützen • RiAG Dr. Peter Laroche • Prof. Dr. Wolfgang Marotzke • RA Prof. Dr. Torsten Martini • PD Dr. Sebastian Mock • RA Dr. Patrick Mückl • Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser • RA Dr. Manfred Obermüller • Vors. RiOLG a.D. Dr. Dietmar Onusseit • RA Prof. Dr. Klaus Pannen • RiBGH a.D. Prof. Dr. Gerhard Pape • RA Stephan Ries • RiBGH Christian Röhl • Prof. Dr. Thomas Rönnau • Vors. RiOLG Katrin van Rossum • Prof. Dr. Jessica Schmidt • RiBGH Dr. Volker Schultz • RiBGH Dr. Dorrit Selbmann • RA Ralph Veil • RiBGH a.D. Gerhard Vill • RiBGH Alexander Weinland • ÖStA a.D. Raimund Weyand

### Schriftleitung:

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

### Gründungsherausgeber:

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

### Urheber- und Verlagsrechte:

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

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

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

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

**Erscheinungsweise:** wöchentlich

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

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

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

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

**Redaktion:** Lisa Sophie Reinhardt, Rechtsanwältin, Acquisition Editor  
 Wolters-Kluwer-Str. 1, 50354 Hürth  
 Telefon: (0 22 33) 37 60-72 36  
 E-Mail: [ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com](mailto:ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com)

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

**Bezugspreis zzgl. Versandkosten**  
 Jahresabonnement: € 799,00  
 Preis für das Einzelheft: € 32,00

**Kündigungsfrist:**  
 6 Wochen zum Ende des Bezugsjahres

**Druckerei:** rewi Druckhaus, Reiner Winters GmbH, Wissen

ISSN 2568-6380

# EuZW

WU  
 DS-Z 67

## Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

### In Zusammenarbeit mit der Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Jürgen Basedow

Dr. Andreas von Bonin

Prof. Dr. Dr. h. c. Susanne Kalss

Dr. Ulrich Karpenstein

Dr. Manuel Kellerbauer

Johannes Laitenberger

Prof. Dr. Katja Langenbucher

Dr. Luigi Malferrari

Prof. Dr. Dr. h. c. Ingolf Pernice

Prof. Dr. Dr. h. c. Uwe H. Schneider

Dr. Dominik Schnichels

Dr. Ulrich Soltész

Prof. Dr. Walter A. Stoffel

Prof. Dr. Stephan Wernicke

Prof. Dr. Ferdinand Wollenschläger

### Aus dem Inhalt

- Dennis-Kenji Kipker  
Chefsache Cybersicherheit: NIS-2 ist da  
(Gastkommentar) 249
- Corina Jürschik/Vera Dörrfuß  
Auf hoher See und vor Gericht: Kriterien zur  
Kostenfestsetzung durch das EuG 253
- Gerhard Wiebe/Johannes Daelen  
Der Cyber Resilience Act aus produktsicherheits-  
rechtlicher Perspektive 257

---

- EuGH  
Institutionelles: Kommissionsbeschluss zur  
GEREK-Beteiligung des Kosovo für nichtig erklärt  
(m. Anm. Peter Hilpold) 263
- EuGH  
Datenschutzrecht: Abberufung des Datenschutz-  
beauftragten grundsätzlich nur aus wichtigem  
Grund europarechtskonform  
(m. Anm. Frank Maschmann) 273
- EuGH  
Verbraucherschutz: Transparenzgebot bei  
Zeitaufwand-Klausel im Anwaltsvertrag  
(m. Anm. Frederick Rieländer) 277
- EuGH  
Wettbewerbsrecht: Missbrauch durch Kapazitäts-  
abbau (essential facility)  
(m. Anm. Andreas Heinemann) 285
- EuGH  
Zivilrecht: Pauschale Entschädigung für  
Beitreibungskosten wegen wiederholten  
Zahlungsverzugs 293



C.H. BECK

**6/2023**

27. März 2023

34. Jahrgang S. 249–296



5450202306

# Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

European Journal of Business Law · Revue Européenne de Droit Économique

## EuZW 6/2023

27. März · 34. Jahrgang 2023 · Seite 249–296



## Inhalt

<b>Gastkommentar</b>	<b>Dennis-Kenji Kipker</b> Chefsache Cybersicherheit: NIS-2 ist da	249
<b>Europa-Report</b>	Institutionelles, Umweltrecht, Geistiges Eigentum	251
<b>Aufsätze und Berichte</b>	<b>Corina Jürschik/Vera Dörrfuß</b> Auf hoher See und vor Gericht: Kriterien zur Kostenfestsetzung durch das EuG	253
	<b>Gerhard Wiebe/Johannes Daelen</b> Der Cyber Resilience Act aus produktsicherheitsrechtlicher Perspektive	257
<b>Rechtsprechung</b>		
EuGH	17.01.2023 – C-632/20 P Institutionelles: Kommissionsbeschluss zur GEREK-Beteiligung des Kosovo für nichtig erklärt <b>(m. Anm. Peter Hilpold, S. 271)</b>	263
EuGH	09.02.2023 – C-453/21 Datenschutzrecht: Abberufung des Datenschutzbeauftragten grundsätzlich nur aus wichtigem Grund europarechtskonform <b>(m. Anm. Frank Maschmann, S. 276)</b>	273
EuGH	12.01.2023 – C-395/21 Verbraucherschutz: Transparenzgebot bei Zeitaufwand-Klausel im Anwaltsvertrag <b>(m. Anm. Frederick Rieländer, S. 282)</b>	277
EuGH	12.01.2023 – C-42/21 P Wettbewerbsrecht: Missbrauch durch Kapazitätsabbau (essential facility) <b>(m. Anm. Andreas Heinemann, S. 292)</b>	285
EuGH	01.12.2022 – C-419/21 Zivilrecht: Pauschale Entschädigung für Beitreibungskosten wegen wiederholten Zahlungsverzugs	293
EuGH	02.02.2023 – C-208/21 Lauterkeitsrecht/Verbraucherrecht: „Unlautere Geschäftspraxis“ in Musterguppenvertrag – über fondsgebundene Lebensversicherungen (Ls.)	296
EuGH	19.01.2023 – C-495/21, C-496/21 Arzneimittelrecht: Begriffe Präsentationsarzneimittel und Funktionsarzneimittel (Ls.)	296

**WM****WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN****Zeitschrift  
für Wirtschafts-  
und Bankrecht****12**25. März 2023  
77. Jahrgang  
Seiten 545-600**WU**  
WIRTSCHAFTS-  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS**Redaktion:**Rechtsanwalt  
Dr. Christopher Kienle,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt  
Dr. Andreas Lange,  
Frankfurt a. M.Prof. Dr. Tobias Lettl,  
PotsdamRechtsanwalt  
Dr. Helmut Merkel,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt  
Arne Wittig,  
Frankfurt a. M.**Redaktionsbeirat:**Rechtsanwalt  
Thorsten Höche,  
BerlinProf. Dr. Jens-Hinrich Binder,  
TübingenVizepräsident des BGH  
Prof. Dr. Jürgen Ellenberger,  
KarlsruheRechtsanwältin  
Dr. Anna Heidelberg,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwältin  
Dr. Karen Kuder,  
Frankfurt a. M.Richterin am BGH  
Ilse Lohmann,  
KarlsruheProf. Dr. Peter O. Mülbert,  
Mainz**WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN  
TEIL IV**

Postverlagsort Frankfurt a. M.

**AUS DEM INHALT:**

Seite 545

Univ.-Prof. Dr. Björn Laukemann, Maître en droit (Aix-en-Provence),  
TübingenDigitale Selbsthilfe im Lichte der Besitz- und Vertragsrechtsordnung  
– Anmerkung zu BGH, Urt. v. 26.10.2022 = WM 2022, 2402 –

Seite 552

BGH, 9.2.2023 – III ZR 117/20

Zur Bewertung von Geldforderungen in der Handelsbilanz und zur  
Erforderlichkeit der Einholung eines Sachverständigengutachtens  
für die Beurteilung der richtigen bilanziellen Bewertung einer  
(möglicherweise) risikobehafteten Forderung; zur Annahme eines  
vorsatzausschließenden Tatbestandsirrtums bei Erteilung eines  
uneingeschränkten Bestätigungsvermerks durch einen Wirtschafts-  
prüfer gemäß § 322 Abs. 2 i.V.m. Abs. 3 und 4 HGB

Seite 555

BGH, 15.2.2023 – IV ZR 353/21

Ausübung des Widerspruchsrechts gemäß § 5a Abs. 1 Satz 1 VVG  
a.F. als Verstoß gegen Treu und Glauben (§ 242 BGB), wenn ein  
geringfügiger Belehrungsfehler vorliegt

Seite 561

BVerfG, 7.12.2022 – 2 BvR 988/16

Übergangsregelung vom Anrechnungs- zum Halbeinkünfteverfahren  
im Jahressteuergesetz 2008 mit dem Grundgesetz teilweise unver-  
einbar

Seite 574

BGH, 16.1.2023 – IX ZR 85/21

Eine Beteiligung am Haftkapital in Höhe von 10 % kein Hindernis  
gegen die Anwendung des Kleinbeteiligtenprivilegs; zur Frage, ob  
eine koordinierte Finanzierung durch mehrere Gesellschafter  
unabhängig von einer Krise der Gesellschaft und auch außerhalb des  
Anfechtungszeitraums des § 135 Abs. 1 Nr. 2 InsO dazu führen kann,  
dass die Beteiligungen der an der Finanzierung beteiligten Gesell-  
schafter am Haftkapital der Gesellschaft zusammenzurechnen sind; zu  
den Voraussetzungen für die Anfechtbarkeit einer Rechtshandlung, die  
für die Forderung auf Rückgewähr eines Gesellschafterdarlehens oder  
für eine gleichgestellte Forderung Sicherung gewährt hat; anfecht-  
ungsrechtliche Gleichstellung eines Regressanspruchs des Gesell-  
schafters gegen die Gesellschaft aus der Besicherung einer Verbind-  
lichkeit der Gesellschaft gegenüber einem Dritten mit einer Forderung  
auf Rückgewähr eines Gesellschafterdarlehens; zur Anfechtbarkeit der  
Besicherung von Forderungen – hier Zinsen und Avalprovisionen –,  
die neben die Forderung auf Rückgewähr eines Gesellschafterdarle-  
hens oder eine gleichgestellte Forderung treten

D3-Z187



## Inhaltsverzeichnis

### Beitrag

Univ.-Prof. Dr. Björn Laukemann, Maître en droit (Aix-en-Provence), Tübingen  
Digitale Selbsthilfe im Lichte der Besitz- und Vertragsrechtsordnung  
– Anmerkung zu BGH, Urt. v. 26.10.2022 = WM 2022, 2402 –

545

### Rechtsprechung

#### Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

- |                   |           |                |   |     |
|-------------------|-----------|----------------|---|-----|
| Bundesgerichtshof | 9.2.2023  | III ZR 117/20* | Zur Bewertung von Geldforderungen in der Handelsbilanz und zur Erforderlichkeit der Einholung eines Sachverständigengutachtens für die Beurteilung der richtigen bilanziellen Bewertung einer (möglicherweise) risikobehafteten Forderung   | 552 |
| Bundesgerichtshof | 15.2.2023 | IV ZR 353/21*  | Ausübung des Widerspruchsrechts gemäß § 5a Abs. 1 Satz 1 VVG a.F. als Verstoß gegen Treu und Glauben (§ 242 BGB), wenn ein geringfügiger Belehrungsfehler vorliegt, durch den dem Versicherungsnehmer nicht die Möglichkeit genommen wird, sein Widerspruchsrecht im Wesentlichen unter denselben Bedingungen wie bei zutreffender Belehrung auszuüben (hier: Schriftform statt Textform) | 555 |

#### Gesellschaftsrecht

- |                          |           |               |  |     |
|--------------------------|-----------|---------------|--|-----|
| Bundesverfassungsgericht | 7.12.2022 | 2 BvR 988/16* | Übergangsregelung vom Anrechnungs- zum Halbeinkünfteverfahren im Jahressteuergesetz 2008 mit dem Grundgesetz teilweise unvereinbar | 561 |
|--------------------------|-----------|---------------|--|-----|

#### Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

- |                   |           |              |   |     |
|-------------------|-----------|--------------|---|-----|
| Bundesgerichtshof | 12.1.2023 | I ZB 41/22   | Zu den Voraussetzungen, unter denen ein Schiedsgericht berechtigt ist, eine Entscheidung ohne einen Schiedsrichter zu treffen, der seine Mitwirkung an der Entscheidung wegen Uneinigkeit über die Entscheidungsreife verweigert; nach Erlass des Schiedsspruchs grundsätzlich keine Möglichkeit der Ablehnung eines Schiedsrichters wegen Besorgnis der Befangenheit   | 567 |
| Bundesgerichtshof | 26.1.2023 | V ZB 37/21   | Zur Fälligkeit eines Anspruchs für die Ermittlung der Vier-Jahres-Frist des § 10 Abs. 1 Nr. 3 ZVG, wenn ein zunächst rechtswidriger Beitragsbescheid durch eine rückwirkende Satzung geheilt wird   | 571 |
| Bundesgerichtshof | 12.1.2023 | IX ZR 71/22  | Für die gesetzliche Vermutung der Kenntnis vom Gläubigerbenachteiligungsvorsatz des Schuldners Wissen des Anfechtungsgegners nicht erforderlich, dass der Schuldner seine übrigen Gläubiger auch künftig nicht wird befriedigen können  | 573 |
| Bundesgerichtshof | 16.1.2023 | IX ZR 85/21* | Eine Beteiligung am Haftkapital in Höhe von 10 % kein Hindernis gegen die Anwendung des Kleinbeteiligtenprivilegs; zu den Voraussetzungen für die Anfechtbarkeit einer Rechtshandlung, die für die Forderung auf Rückgewähr eines Gesellschafterdarlehens oder für eine gleichgestellte Forderung Sicherheit gewährt hat; zur Anfechtbarkeit der Besicherung von Forderungen – hier Zinsen und Avalprovisionen –, die neben die Forderung auf Rückgewähr eines Gesellschafterdarlehens oder eine gleichgestellte Forderung treten | 574 |

## Wettbewerbsrecht

- Bundesgerichtshof 12.10.2021 EnZR 43/20 Zur Notwendigkeit der personellen und organisatorischen Trennung einer als Vergabestelle tätigen Einheit der Gemeindeverwaltung, wenn sich die Gemeinde mit einem Eigenbetrieb oder einer Eigengesellschaft am Wettbewerb um das kommunale Wegenetz zur leitungsgebundenen Energieversorgung beteiligt 579
- Bundesgerichtshof 5.4.2022 EnVR 36/21 Keine Befugnis der Bundesnetzagentur, über die Freistellung einer Verbindungsleitung von der Regulierung (hier: OPAL-Gasfernleitung) durch Abschluss eines öffentlich-rechtlichen Vergleichsvertrags gemäß § 55 VwVfG zu entscheiden 585
- Bundesgerichtshof 10.5.2022 EnZR 54/21 Zur bilanziellen, wirtschaftlichen und zivilrechtlichen Zuordnung von Strom, den Letztverbraucher ohne vertragliche oder gesetzliche Grundlage an einer regulären Lieferstelle unberechtigt aus dem Niederspannungsnetz entnehmen 591

## Sonstiges

- Bundesgerichtshof 9.1.2023 VI ZB 81/20 Zum Rechtsweg beim Rückgriff des Unfallversicherungsträgers gegen den für ihn tätigen Durchgangsarzt bezüglich einer fehlerhaften Behandlung im Rahmen eines Arbeitsunfalls 596

## Bücherschau

- Christian Conreder/  
Johannes Meier eWpG, Gesetz über elektronische Wertpapiere – mit weiterführenden Vorschriften 599  
Rezensentin: Univ.-Prof. Dr. Anne-Christin Mittwoch, Halle (Saale)

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 Lettli, 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; Redaktionsassistent: Sylvia Mahler (0 69) 27 32-188, E-Mail: s.mahler@wmrecht.de  
Anzeigen: Stephan Mänecke (069) 27 32-567, E-Mail: s.maenecke@wmrecht.de; Vertrieb/Nachbestellungen: (0 69) 27 32-142, Telefax (0 69) 23 26 85, E-Mail: vertrieb@wmgruppe.de

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

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

Bei Einzelbezug des Teils IV der WERTPAPIER-MITTEILUNGEN beträgt der Abonnementpreis monatlich € 139,90 (inkl. MwSt. und 3 Online-Nutzern) + € 8,95 Versandkostenzuschlag (inkl. MwSt.). Auslandsbezug ohne Mehrwertsteuer + € 10,10 Versandkostenzuschlag.

Im Preis inbegriffen sind die jährlichen zwei Einbanddecken.

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

Abbestellungen nur zum Quartalsende bei dreiwöchiger Kündigungsfrist.

©2023 Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Frankfurt am Main – ISSN 0342-6971

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

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

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

## WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV