

D3-Z188

ZEITSCHRIFT FÜR UND GESELLSCHAFT

HERAUSGEGEBEN von Alfred Bergmann, Manfred Born, Ingo Drescher, Holger Fleischer, Stephan Harbarth, Gerd Krieger, Jens Koch, Hanno Merkt, Dörte Poelzig, Christoph Teichmann, Jochen Vetter, Marc-Philippe Weller, Hartmut Wicke



INHALT

Chris Thomale

**Der Mitverschuldenseinwand des Abschlussprüfers
- Eine historische, rechtsvergleichende und ökonomische Analyse**

131

David Bartlitz

Die Rechtsnatur elektronischer Wertpapiere

178

Jan-David Geiger

Methodik der Auslegung des Deutschen Corporate Governance Kodex

206

Claudia Schubert

Mitbestimmungssicherung bei der SE-Gründung durch Umwandlung - EuGH v. 18. Oktober 2022, C-677/20 (IG Metall und ver.di)

245

Z
G
R

VersR

Zeitschrift für Versicherungsrecht, Haftungs- und Schadensrecht

Aus dem Inhalt

Seiten 553–616

Aufsätze

Stefan Thönissen — Interessenkonflikte in der Haftpflichtversicherung von Geschäftsleitern und Unternehmen **553**

Kai-Jochen Neuhaus — Die „gesunden Tage“ in der Berufsunfähigkeitsversicherung **563**

Rechtsprechung

Rücktritt infolge unterlassener Anzeige einer zweiwöchigen Krankschreibung wegen psychischer Belastung durch Arbeit (OLG Saarbrücken) **569**

Anforderungen an die Widerspruchsbelehrung (OLG Stuttgart) **573**

Inanspruchnahme des Haftpflichtversicherers wegen bürgerlich-rechtlicher Prospekthaftung des VN als Schadensersatz-Rechtsschutz (BGH) **582**

Nicht erstattete Bonusmeilen als im Versicherungsfall zu ersetzende vertraglich geschuldete Rücktrittskosten (BGH) **585**

„Unlautere Geschäftspraxis“ durch Gruppenversicherungsvertrag über fondsgebundene Lebensversicherungen (EuGH) **587**

Wirksamkeit einer isolierten Abtretung des Anspruchs gegen den Haftpflichtversicherer auf Ersatz der Sachverständigenkosten (BGH) **596**

Schwere Hirnfehlbildung des Fötus lässt sein Lebensrecht bei möglichen sehr schweren Einschränkungen der Mutter ausnahmsweise zurücktreten (BGH) **603**

9

Versicherungsrecht

Verlag Versicherungswirtschaft





Versicherungsrecht

Zeitschrift für Versicherungsrecht, Haftungs- und Schadensrecht



Herausgeber und Hauptschriftleiter:

Prof. Dr. Manfred Wandt, Frankfurt/M.

Weitere Mitglieder der Schriftleitung:

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

Herausgeberbeirat:

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

Inhalt

versr.de

Aufsätze

- PD Dr. Stefan Thönissen, Frankfurt/M.** – **Interessenkonflikte in der Haftpflichtversicherung von Geschäftsleitern und Unternehmen** – Zum Zusammentreffen von D&O- und E&O-Versicherung bei demselben Versicherer 553
- Kai-Jochen Neuhaus, Dortmund** – **Die „gesunden Tage“ in der Berufsunfähigkeitsversicherung** – Zugleich Besprechung von OLG Frankfurt v. 18.11.2022 – 7 U 113/20, VersR 2023, 95 563

Rechtsprechung

Versicherungsvertragsrecht

Sämtliche Versicherungszweige

Rücktritt infolge unterlassener Anzeige einer zweiwöchigen Krankschreibung wegen psychischer Belastung durch Arbeit

(OLG Saarbrücken, Urt. v. 16.11.2022 – 5 U 8/22) 569

Lebensversicherung

Anforderungen an die Widerspruchsbelehrung

(OLG Stuttgart, Urt. v. 7.4.2022 – 7 U 342/21) 573



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

Inhalt

Krankenversicherung

Anforderungen an die Mitteilung der maßgeblichen Gründe für eine Prämienhöhung

(OLG Dresden, Beschl. v. 4.1.2023 – 4 U 1898/22) 576

Anforderungen an die Mitteilung der maßgeblichen Gründe für die Neufestsetzung der Prämie

(OLG Köln, Urte. v. 4.11.2022 – 20 U 61/22) 577

Kfz-Kaskoversicherung

Keine grobe Fahrlässigkeit bei fehlender Kontrolle des Verschließens des Fahrzeugs durch Ehefrau

(OLG Hamm, Beschl. v. 23.1.2023 – 6 U 107/21) 579

Rechtsschutzversicherung

Inanspruchnahme des Haftpflichtversicherers wegen bürgerlich-rechtlicher Prospekthaftung des VN als Schadensersatz-Rechtsschutz

(BGH, Urte. v. 15.2.2023 – IV ZR 312/21) 582

Reiserücktrittskostenversicherung

Nicht erstattete Bonusmeilen als im Versicherungsfall zu ersetzende vertraglich geschuldete Rücktrittskosten

(BGH, Urte. v. 1.3.2023 – IV ZR 112/22) 585

Vertriebsrecht*Unlauterer Wettbewerb*

„Unlautere Geschäftspraxis“ durch Gruppenversicherungsvertrag über fondsgebundene Lebensversicherungen

(EuGH, Urte. v. 2.2.2023 – C-208/21) 587

Haftungsrecht*Abtretung*

Wirksamkeit einer isolierten Abtretung des Anspruchs gegen den Haftpflichtversicherer auf Ersatz der Sachverständigenkosten

(BGH, Urte. v. 7.2.2023 – VI ZR 137/22) 596

Arzthaftung

Schwere Hirnfehlbildung des Fötus lässt sein Lebensrecht bei möglichen sehr schweren Einschränkungen der Mutter ausnahmsweise zurücktreten

(BGH, Urte. v. 14.2.2023 – VI ZR 295/20) 603

Darlehen

Haftung des Darlehensgebers bei Pflichtverletzungen im Zusammenhang mit dem Abschluss einer Restschuldversicherung

(OLG Saarbrücken, Urte. v. 8.2.2022 – 4 U 122/21) 608

Notarhaftung

Geschädigter trägt volle Beweislast für Kausalität der notariellen Amtspflichtverletzung für den Schaden

(BGH, Urte. v. 16.2.2023 – III ZR 210/21) 612

Prozessrecht*Rechtliches Gehör*

Verstoß gegen § 308 Abs. 1 ZPO als regelmäßige Gehörsverletzung zu Lasten des Beklagten

(BGH, Beschl. v. 24.5.2022 – VI ZR 304/21) 615

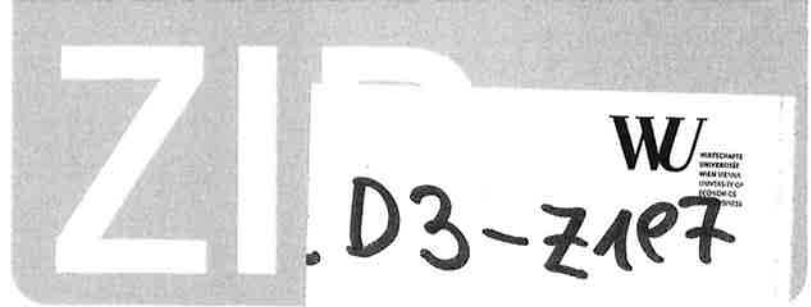
Rechtsmittelfrist

Keine Wiedereinsetzung bei fehlender eidesstattlicher Versicherung zur Glaubhaftmachung

(BGH, Beschl. v. 20.9.2022 – VI ZB 27/22) 615

17 | 2023

44. Jahrgang
28. April 2023
S. 885–940
PVSt 8559



Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

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

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



zip-online.de

Zwei, die zusammengehören:
ZEITSCHRIFT



Profitieren Sie von Ihrer
ONLINE-DATENBANK

Aufsätze >	Barbara Grunewald – Gewinnfeststellung und Gewinnverwendung in GmbH und KG	885
	Andreas Imping – Die Versicherungspflicht ehrenamtlich tätiger Vorstände	892
	Florian Harig / Madeleine Laqua – Pre-pack-Verfahren nach der EU-Richtlinie vs. Prepacked Plan	899
Rechtsprechung >	Verwarentgelte für Guthaben auf Girokonten zulässig (OLG Düsseldorf, Urt. v. 30.3.2023 – 20 U 16/22)	902
	Fristgerechte Durchführung einer vereinbarten Schlichtung als Prozessvoraussetzung (BGH, Urt. v. 14.3.2023 – II ZR 152/21)	905
	AGB-rechtliche Einbeziehung von Anlagebedingungen in Investmentvertrag beim Ersterwerb von Fondsanteilen (BGH, Urt. v. 2.3.2023 – III ZR 108/22)	914
	Befugnis des Insolvenzverwalters zur Löschung eines Wohnrechts des Insolvenzschuldners am eigenen Grundstück (BGH, Beschl. v. 2.3.2023 – V ZB 64/21)	920
	Verlängerung der Überlassungshöchstdauer eines Arbeitnehmers aufgrund Tarifvertrags der Entleiherbranche (BAG, Urt. v. 8.11.2022 – 9 AZR 486/21)	928

ottoschmidt



86209702317



Zeitschrift für Wirtschaftsrecht



Herausgeber:

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

Gründungsherausgeber:

RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

Herausgeberbeirat:

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

Inhalt

zip-online.de

Aufsätze

Barbara Grunewald – Gewinnfeststellung und Gewinnverwendung in GmbH und KG

Über die Gewinnverwendung können sich Gesellschafter oftmals nicht einigen. Der Beitrag untersucht die Frage, welche Rechtsbehelfe den Gesellschaftern zur Verfügung stehen, wenn eine einverständliche Lösung nicht erreicht werden kann. 885

Andreas Imping – Die Versicherungspflicht ehrenamtlich tätiger Vorstände – Vereine und Körperschaften des Öffentlichen Rechts im Fokus der Sozialversicherungsträger

Die Praxis gibt Anlass zur Sorge: die Deutsche Rentenversicherung Bund („DRV“) prüft inzwischen sehr kritisch und immer häufiger im Rahmen von Betriebsprüfungen nach § 28p SGB IV die an Vorstände von Berufsverbänden freier Berufe gezahlten Aufwandsentschädigungen mit dem Ziel, ob die Zahlungen nicht als Vergütung einer sozialversicherungspflichtigen Beschäftigung mit der Folge der (nachträglichen) Verbeitragung anzusehen sind. 892

Florian Harig / Madeleine Laqua – Pre-pack-Verfahren nach der EU-Richtlinie vs. Prepacked Plan – Vergleich der Instrumente zur geplanten Sanierung von Unternehmen

Am 7.12.2022 veröffentlichte die Europäische Kommission einen Richtlinienentwurf zur Harmonisierung bestimmter Aspekte des Insolvenzrechts (RL-Entwurf). Das Ziel der Harmonisierung ist es, eine Zersplitterung der Insolvenzregelungen einzelner EU-Mitgliedsstaaten deutlich zu verringern. Durch gemeinsame Standards in allen Mitgliedstaaten sollen grenzüberschreitende Investitionen erleichtert, eine höhere Verfahrenseffizienz geschaffen und der Binnenmarkt gestärkt werden. Ein im RL-Entwurf wesentliches und für das deutsche Insolvenzrecht neues Instrument ist das Pre-pack-Verfahren. 899



Inhalt

Rechtsprechung**Bank- und Kreditsicherungsrecht**

Verwahrentgelte für Guthaben auf Girokonten zulässig (OLG Düsseldorf, Urt. v. 30.3.2023 – 20 U 16/22) 902

Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

Fristgerechte Durchführung einer vereinbarten Schlichtung als Prozessvoraussetzung (BGH, Urt. v. 14.3.2023 – II ZR 152/21) 905

Prozessführungsbefugnis eines Gesellschafters im Eilverfahren für einen Anspruch der Gesellschaft nur zur Sicherstellung eines effektiven Rechtsschutzes (KG, Urt. v. 8.12.2022 – 23 U 111/22) 908

Vertrags- und Haftungsrecht

AGB-rechtliche Einbeziehung von Anlagebedingungen in Investmentvertrag beim Ersterwerb von Fondsanteilen (BGH, Urt. v. 2.3.2023 – III ZR 108/22) 914

Gewerbesteuerrechtliche Hinzurechnung von Wartungskosten bei Leasingverträgen (BFH, Urt. v. 20.10.2022 – III R 33/21) 917

Insolvenz- und Sanierungsrecht

Befugnis des Insolvenzverwalters zur Löschung eines Wohnungsrechts des Insolvenzschuldners am eigenen Grundstück (BGH, Beschl. v. 2.3.2023 – V ZB 64/21 +) 920

Aufnahme eines Rechtsstreits durch Zessionar einer zur Tabelle angemeldeten und bestrittenen Forderung auch ohne Zustimmung des Prozessgegners (BGH, Urt. v. 16.2.2023 – IX ZR 21/22) 923

Pflicht des Schuldners zur Vorlage einer aktualisierten Finanzplanung in zeitlicher Nähe zur beabsichtigten Eröffnung eines Eigenverwaltungsverfahrens (AG Hamburg, Beschl. v. 1.4.2023 – 67h IN 13/23) 927

Arbeits- und Sozialrecht

Verlängerung der Überlassungshöchstdauer eines Arbeitnehmers aufgrund Tarifvertrags der Entleiherbranche (BAG, Urt. v. 8.11.2022 – 9 AZR 486/21) 928

Verfahrens- und Vollstreckungsrecht

Aktivlegitimation des Inkassodienstleisters für Rückzahlungsansprüche überzahlter Mieten und Erstattung vorgerichtlicher Anwaltskosten (BGH, Versäumnisurt. v. 18.5.2022 – VIII ZR 383/21) 935

Besser vorbereitet,
schneller beschlossen.
Otto Schmidt online

**Handbücher
Gesellschafts-
recht**

Beratermodul

4
Wochen
gratis
nutzen!

20 Handbücher für gute Entscheidungen
im Handels- und Gesellschaftsrecht.

63 € pro Monat für 3 Nutzer
otto-schmidt.de/hbm-gr

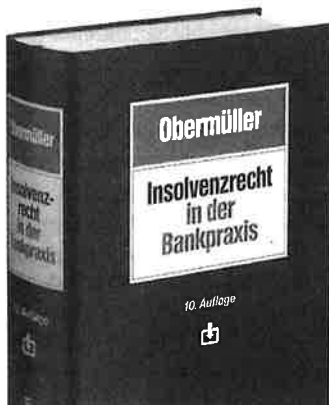
Inhalt

ZIP Report**Aktuelle Rechtsprechung**

BGH: Unwirksame Sicherungsabtretung im Zusammenhang mit dem „Diesel-Skandal“	R4
BGH: Notwendige Beiziehung staatsanwaltlicher Ermittlungsakten im Zivilprozess	R4
BGH: Ausgleichszahlung für Fluggast trotz Insolvenz der Fluggesellschaft	R5
OLG Frankfurt: Kein Unterlassungsanspruch eines Unternehmens bei Verknüpfung seines Namens mit dem Adjektiv „bankrott“ über Autocomplete-Funktion	R5
LAG Berlin-Brandenburg: Betriebsratswahl bei ausländischer Fluggesellschaft	R5

**Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!**

Nutzen Sie Ihre Online-Vorteile und auch die Otto Schmidt Zeitschriften-App! Haben Sie Fragen zu Ihren Zugangsdaten? Haben Sie Ihren alten Zugang noch nicht verlängert? [Kundenservice Telefon: 9221/93738-997](mailto:kundenservice@otto-schmidt.de).



Krisenfest.

Auf der Schnittstelle zwischen Bank- und Insolvenzrecht beantworten die Autoren sämtliche Fragen, die sich aus der Insolvenz des Bankkunden für die typischen Abläufe und die verschiedenen Sparten des Bankgeschäfts ergeben.

Zudem werden sowohl die Möglichkeiten als auch die Grenzen insolvenzfester Vertragskonstruktionen aufgezeigt.

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

GEWERTDE D3-2151 WU ARCHIV

ZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTSVERWALTUNGSRECHT

GewArch

Herausgeber

Dr. Frank Hüpers

Unter Mitwirkung von

Prof. Dr. Martin Burgi

Dr. Ulla Held-Daab

Dr. Sabine Hepperle

Niels Lau

Prof. Dr. Dr. h.c. Klaus Rennert

Ulrich Schönleiter

Holger Schwannecke

Prof. Dr. Andreas Voßkuhle

Dr. Martin Wansleben

Schriftleitung

Dr. Frank Rieger



C.H. BECK

5/2023

Mai 2023

69. Jahrgang S. 177–220

www.gewerbearchiv.de

Aus dem Inhalt

Rupprecht Podszun

Zugang zu Daten und Software: Der EU Data Act 177

Martin Kment

Taxonomie in Europa: Sicherung ökologischer Nachhaltigkeit und Vermeidung signifikanter Umweltschäden 178

Hans-Ulrich Stühler

Zur Zu- oder Unzulässigkeit von prostitutiven baulichen Vorhaben, insbesondere von sog. Wohnungsbordellen in allgemeinen und reinen Wohngebieten – welche Folgen hat das Urteil des BVerwG vom 9.11.2021 (- 4 C 5.20) GewArch 2022, 9? 185

Sven Eisenmenger

Personengesellschaften und Gewerbeordnung – Impuls durch das Gesetz zur Modernisierung des Personengesellschaftsrechts? 191

Andreas Fabri

Ausgewählte Aspekte zum Recht der Kreishandwerkerschaften – Ein Überblick 195

OVG Münster

Rückforderung von Corona-Soforthilfen 2020 war rechtswidrig 199

VGH Mannheim

Waffenrechtliche Sorgfaltspflichten im Bewachungsunternehmen 208

BVerwG

Negativer Kompetenzkonflikt zwischen Verwaltungsgerichten bei Beliehenem als Bundesbehörde (Anm. Michael Öttinger/Jennifer Mochkaai) 218



R450202305

GEWERBEARCHIV

ZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTSVERWALTUNGSRECHT

Herausgeber: Dr. Frank Hüpers

Unter Mitwirkung von: Prof. Dr. Martin Burgi – Dr. Ulla Held-Daab –
Dr. Sabine Hepperle – Niels Lau – Prof. Dr. Dr. h. c. Klaus Rennert –
Ulrich Schönleiter – Holger Schwannecke – Prof. Dr. Andreas Voßkuhle –
Dr. Martin Wansleben

Schriftleitung: Dr. Frank Rieger

GewArch 5/2023

Mar 2023 • Seite 177-220

69. Jahrgang • www.gewerbearchiv.de



Editorial

Rupprecht Podszun Zugang zu Daten und Software: Der EU Data Act 177

Aufsätze

Martin Kment Taxonomie in Europa: Sicherung ökologischer Nachhaltigkeit und Vermeidung signifikanter Umweltschäden 178

Hans-Ulrich Stühler Zur Zu- oder Unzulässigkeit von prostitutiven baulichen Vorhaben, insbesondere von sog. Wohnungsbordellen in allgemeinen und reinen Wohngebieten – welche Folgen hat das Urteil des BVerwG vom 9.11.2021 (- 4 C 5.20) GewArch 2022, 9? 185

Sven Eisenmenger Personengesellschaften und Gewerbeordnung – Impuls durch das Gesetz zur Modernisierung des Personengesellschaftsrechts? 191

Andreas Fabri Ausgewählte Aspekte zum Recht der Kreishandwerkerschaften – Ein Überblick 195

Rechtsprechung

Europarecht, Verfassungsrecht, Allgemeines Wirtschaftsverwaltungsrecht, Allgemeines Gewerberecht

OVG Münster Rückforderung von Corona-Soforthilfen 2020 war rechtswidrig 199
17.3.2023 – 4 A 1986/22

Gewerbeordnung, Sonstiges Gewerberecht

VGH Mannheim Waffenrechtliche Sorgfaltspflichten im Bewachungsunternehmen 208
25.1.2023 – 6 S 1792/22

VGH Mannheim Kriterien im Auswahlverfahren von untereinander in Abstandskonkurrenz stehenden Spielhallen 212
27.2.2023 – 6 S 1332/22

Handwerk, Berufsbildung

VG Arnsberg Übergangsregelung zur Eintragung in die Handwerksrolle für handwerkliche Nebenbetriebe 214
22.2.2023 – 9 K 2026/21

Gaststätten, Handel, Dienstleistungen, Ladenschluss

VGH Kassel Beschränkung der gewerblichen Entfernung von Tätowierungen und Permanent-Make-Up auf approbierte Ärzte 217
14.11.2022 – 8 B 806/21

Planungsrecht, Umweltrecht, Sonstiges Wirtschaftsverwaltungsrecht

BVerwG Negativer Kompetenzkonflikt zwischen Verwaltungsgerichten bei Beliehenem als Bundesbehörde 218
9.1.2023 – 10 AV 1.23
(Anm. Michael Öttinger/Jennifer Mochkaai)



Die Aktiengesellschaft

Zeitschrift für deutsches, europäisches
und internationales Aktien-, Unternehmens-
und Kapitalmarktrecht

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

die-aktiengesellschaft.de

in Verbindung mit VorsRiBGH Manfred Born · Prof. Dr. Volker Emmerich ·
PräsBVerfG Prof. Dr. Stephan Harbarth · Prof. Dr. Jens Koch · Prof. Dr. Dr. h.c.
Uwe H. Schneider · RA Prof. Dr. Jochen Vetter · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Zöllner

Zwei, die zusammengehören:
ZEITSCHRIFT



Profitieren Sie von Ihrer
ONLINE-DATENBANK

Aufsätze > Philipp Maximilian Holle / Rebekka Lucia Goldmann – Der Lead
Independent Director in deutschen Aufsichtsräten 257

David Ganss / Maximilian Licht – Zurechnung von Stimmrechten im
Treuhandverhältnis gem. § 34 Abs. 1 Satz 1 Nr. 2 WpHG 267

Rechtsprechung > Körperschaftsteuerrecht: Belastung der Dividenden von
inländischen Kapitalgesellschaften bei steuerbefreiten öffentlich-
rechtlichen Versorgungswerken (BFH, Urt. v. 17.5.2022 – VIII R 2/18) 276

Einkommensteuerrecht: Veräußerungsgewinne und -verluste
beim Bondstripping (BFH, Urt. v. 30.11.2022 – VIII R 30/20 (Ls.)) 284

Squeeze-out: Bewertung von Versicherungsunternehmen
(OLG Düsseldorf, Beschl. v. 20.6.2022 – 26 W 3/20 (AktE)) 284

Prospektrecht: Internationale Zuständigkeit für Klagen wegen
Haftung aufgrund eines fehlerhaften Prospekts zur Zeichnung von
Genussrechten an einem Windpark; Prospektverantwortlichkeit
(OLG Saarbrücken, Urt. v. 28.4.2022 – 4 U 91/21) 291

Rechts-Report Franz Schober – Steuerliche Behandlung von Veräußerungs-
gewinnen und -verlusten im Falle des sog. Bondstripping –
Zu BFH v. 30.11.2022 – VIII R 30/20 R107

Eberhard Scheffler – Prüfung des Frauenanteils in Führungs- und
Überwachungsgremien – IDW-Prüfungsstandard EPS 351 (02.2023) R109

ottoschmidt

Börsenpflichtblatt
der Frankfurter
Wertpapierbörse





Die Aktiengesellschaft

Zeitschrift für deutsches, europäisches und internationales Aktien-, Unternehmens- und Kapitalmarktrecht



Herausgeber:

Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann, LL.M., Universität Tübingen, E-Mail: assmann@jura.uni-tuebingen.de · Prof. Dr. Mathias Habersack, Universität München, E-Mail: mathias.habersack@jura.uni-muenchen.de

in Verbindung mit VorsRiBGH Manfred Born, Karlsruhe · Prof. Dr. Volker Emmerich, Bayreuth · PräSBVerfG Prof. Dr. Stephan Harbarth, LL.M., Karlsruhe · Prof. Dr. Jens Koch, Köln · Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider, Mainz/Frankfurt a.M. · RA Prof. Dr. Jochen Vetter, München · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Zöllner, Tübingen

Ständige Mitarbeiter AG-Report:

RA Prof. Dr. Michael Arnold, Stuttgart · Prof. Dr. Walter Bayer, Jena · Dipl.-Verw. Wiss. Marianne Gajo, Spaichingen · RA Dr. Thorsten Kuthe, Köln · Dr. Thomas Ledermann, Hamburg · Dr. Franz-Josef Leven, Frankfurt a.M. · Dr. Stefan Mai, Frankfurt a.M. · RA Dr. Stefan Mutter, Düsseldorf · Dr. Sandra Reich, Gräfelfing · Markus Rieger, Wolfratshausen · WP Prof. Dr. Eberhard Scheffler, Hamburg · Dipl.-Vw. Christoph Schlienkamp, Düsseldorf · Andreas Schmidt, München · Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider, Mainz/Frankfurt a.M. · RAin Daniela Weber-Rey, LL.M., Frankfurt a.M. · RA Dr. Jochen Weck, München · RAin Madeleine Zipperle, Köln

Steuer-Journal:

Streck Mack Schwedhelm, Rechtsanwälte/Fachanwälte für Steuerrecht, Köln/Berlin/München

Inhalt

die-aktiengesellschaft.de

Aufsätze

PD Dr. Philipp Maximilian Holle / Rebekka Lucia Goldmann – Der Lead Independent Director in deutschen Aufsichtsräten

Seit der HV-Saison 2021 findet sich in deutschen Aufsichtsräten der Posten eines sog. Lead Independent Directors. Diesem soll innerhalb des Aufsichtsrats eine hervorgehobene Stellung zukommen. Der Beitrag skizziert die Gründe für die Etablierung dieses neuen Akteurs, beleuchtet die ihm in der Praxis bislang zugewiesenen Rechte und Pflichten und lotet aus, inwieweit das Aktiengesetz einem solchen Posten Grenzen setzt. 257

David Ganss / Maximilian Licht – Zurechnung von Stimmrechten im Treuhandverhältnis gem. § 34 Abs. 1 Satz 1 Nr. 2 WpHG

Die Voraussetzungen einer Zurechnung von Stimmrechten im Verwaltungstreuhandverhältnis nach § 34 Abs. 1 Satz 1 Nr. 2 WpHG sind bislang nicht abschließend geklärt, so dass in der Praxis erhebliche Rechtsunsicherheit besteht. Der Beitrag entwickelt Leitlinien für die Kautelarpraxis, bei deren Berücksichtigung die Stimmrechte im Einzelfall nicht zugerechnet werden. 267

Rechtsprechung

Körperschaftsteuerrecht: Belastung der Dividenden von inländischen Kapitalgesellschaften bei steuerbefreiten öffentlich-rechtlichen Versorgungswerken (BFH, Urt. v. 17.5.2022 – VIII R 2/18) 276

Einkommensteuerrecht: Veräußerungsgewinne und -verluste beim Bondstripping (BFH, Urt. v. 30.11.2022 – VIII R 30/20 [Ls.]) 284

Squeeze-out: Bewertung von Versicherungsunternehmen (OLG Düsseldorf, Beschl. v. 20.6.2022 – 26 W 3/20 [AktE]) .. 284



Nutzen Sie die Otto Schmidt **Zeitschriften-App** mit direktem Zugang zum **Selbststudium nach § 15 FAO**. Einfach die App laden und mit den Zugangsdaten aus Otto Schmidt online anmelden.

Inhalt

Prospektrecht: Internationale Zuständigkeit für Klagen wegen Haftung aufgrund eines fehlerhaften Prospekts zur Zeichnung von Genussrechten an einem Windpark; Prospektverantwortlichkeit	(OLG Saarbrücken, Urt. v. 28.4.2022 – 4 U 91/21)	291
---	--	-----

AG Report

Rechts-Report | Aus der Rechtsprechung

Steuerliche Behandlung von Veräußerungsgewinnen und -verlusten im Falle des sog. Bondstripping – Zu BFH v. 30.11.2022 – VIII R 30/20 (Franz Schober)		R107
--	--	------

Rechts-Report | Environmental Social Governance (ESG)

BaFin: Erweiterung des Q&A-Papiers zur Anwendung der RTS zur Offenlegungs-VO (Sandra Reich)		R108
---	--	------

Rechts-Report | Neues zur Rechnungslegung

Prüfung des Frauenanteils in Führungs- und Überwachungsgremien – IDW-Prüfungsstandard EPS 351 (02.2023) (Eberhard Scheffler)		R109
--	--	------

Kapitalmarkt-Report | Zahlen, Fakten, Entwicklungen

Bericht: Konferenz „Corporate Governance & Gesellschaftsrecht“ (Vera Obernosterer / Rafael Harnos)		R111
--	--	------

Kapitalmarkt-Report | Börse

ACER und ESMA stärken Zusammenarbeit (Marianne Gajo)		R113
Krypto-Plattform Bison startet Handel mit Wertpapieren (Marianne Gajo)		R113
ICE erweitert ESG-Daten im asiatisch-pazifischen Raum (Marianne Gajo)		R113
Börse Hongkong kooperiert mit saudischer Tadawul-Gruppe (Marianne Gajo)		R114

Branchen- und Unternehmens-Report | Branchen-Nachrichten

Deutsche Kautschukindustrie 2022/23 (Marion Müller)		R114
Consumer Electronics in Deutschland (Marion Müller)		R114

Branchen- und Unternehmens-Report | Jahresabschlüsse

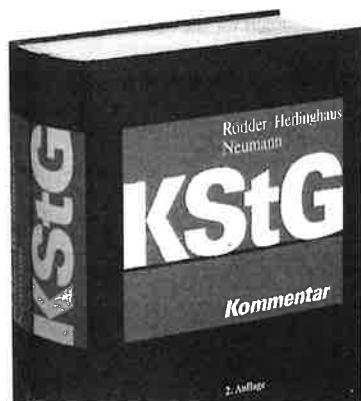
Brenntag AG – Konzernabschluss zum 31.12.2022 (Christoph Schlienkamp)		R115
Fuchs Petrolub SE – Konzernabschluss zum 31.12.2022 (Christoph Schlienkamp)		R117

Bibliothek

Zeitschriftenspiegel (Rafael Harnos)		R118
--	--	------

Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!

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



Entscheiden Sie sich für das richtige Modell.

Die Neuauflage erläutert ausführlich das durch das KöMoG eingeführte Optionsmodell für Personenhandelsgesellschaften. Beratungssicherheit bieten die wissenschaftlich fundierten Kommentierungen auch zum fortführungsgebundenen Verlustvortrag im neuen § 8d KStG.

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

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z18

ecolex

FACHZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTSRECHT

Schwerpunkt

30 Jahre Privatstiftung

- > Reformbedarf
- > Besteuerung
- > Internationales

Lieferkettensorgfalt

Reboxing & Relabelling

E-Dienstwagen und Entgelt

Verdeckte Gewinnausschüttung

Unternehmensübergang und
Newslettersend

Offshore-Gesellschaften



265 EDITORIAL

265 Bemerkenswertes neues Maklerrecht (das vielleicht „neuer“ ist, als man glauben könnte)!
Thomas Rabl

**270 SCHWERPUNKT
30 JAHRE PRIVATSTIFTUNG**

270 30 Jahre Privatstiftung
Johannes Reich-Rohrwig

277 Glossar: Privatstiftung
Johannes Reich-Rohrwig

281 Privatstiftungen: Reformbedarf nach 30 Jahren
Paul Rizzi

284 30 Jahre Besteuerung der Privatstiftung
Christina Pichler

293 Privatstiftung international: Besteuerung bei ausländischen Stiftern und Begünstigten
Christian Wilplinger/Johanna Rizzi

297 Sorgfaltspflichten von Kreditinstituten nach FM-GwG gegenüber Privatstiftungen
Marleen Mischer

299 Stiftungsvorstand und Business Judgment Rule
Julia Told

303 ZIVIL- UND UNTERNEHMENSRECHT

303 Zivilrechtliche Implikationen der „Lieferketten-sorgfaltspflichten-Gesetzgebung“
Verena Stagl/Alexander Stimmli

307 EuGH-Update – Zivil- und Unternehmensrecht
Agnes Balthasar-Wach/Cornelia Lanser

308 OGH 16. 12. 2022, 8 Ob 126/22w
Eigenerrichtung eines Grenzzauns nach Entfernung: Ersatzanspruch nach § 1042 ABGB?

309 OGH 21. 12. 2022, 5 Ob 78/22i
Zur Widmung von Wohnungseigentumsobjekten und zum Änderungsbegriff von § 16 Abs 2 WEG

309 OGH 23. 11. 2022, 7 Ob 156/22z
Zur Anfechtung eines Vertrags wegen Irrtums bei der Vergabe von Baugrundstücken

310 OGH 2. 11. 2022, 5 Ob 121/22p
Zur Nichtigkeit von in der Wartefrist des § 5 Abs 2 WEG abgeschlossenen Kaufverträgen über Kfz-Abstellplätze
(Andreas Herrmann)

310 OGH 20. 12. 2022, 4 Ob 166/22y
Auslegung einer Effektivklausel in einem Garantievertrag

311 OGH 23. 11. 2022, 7 Ob 112/22d
Zur AGB-Kontrolle eines „Datenschutzhinweises“ beim Versicherungsvertrag
(Nina-Maria Hafner-Thomic)

312 OGH 16. 12. 2022, 8 Ob 111/22i
Keine Abstufbarkeit der Kausalität

312 OGH 9. 11. 2022, 7 Ob 155/22b
Qualifikation als „gestreckter Versicherungsfall“ in der Betriebsunterbrechungsversicherung

313 OGH 15. 12. 2022, 3 Ob 148/22v
Fehlen einer unzulässigen Abgasabschalteinrichtung als gewöhnlich vorausgesetzte Eigenschaft iSd § 922 ABGB

313 OGH 21. 12. 2022, 5 Ob 58/22y
Vereitelung der Mangelbehebung durch den Übernehmer

314 OGH 22. 11. 2022, 10 Ob 51/22f
Einrede der laesio enormis – zur Verjährung der Anfechtung

314 OGH 15. 12. 2022, 3 Ob 76/22f
Unzulässige „Konvertierungsklausel“ bewirkt keine Gesamtnichtigkeit des Fremdwährungskredits

315 OGH 20. 12. 2022, 4 Ob 196/22k
Bestimmtheiterfordernisse beim Fremdwährungskredit

315 OGH 5. 12. 2022, 5 Ob 158/22d
Zur grundbuchssperrenden Wirkung eines erweiterten Vorkaufsrechts

315 OGH 17. 1. 2023, 10 Ob 29/22w
Zur Beendigung von Bestandverhältnissen infolge Konfusion

315 OGH 21. 12. 2022, 6 Ob 136/22a
Bauwerkvertrag: Risikoordnung und Behauptungslast bei COVID-19-bedingten Mehrkosten bei Vereinbarung der ÖNORM B 2110

316 OGH 21. 12. 2022, 5 Ob 190/22k
Keine Haftung des Immobilienmaklers bei fehlender Fachkunde im WRG

316 OGH 13. 12. 2022, 10 Ob 44/22a
Zur Verdienstentgangsberechnung bei selbständig Erwerbstätigen

316 OGH 17. 11. 2022, 3 Ob 168/22k
Nachforschungspflichten des Liegenschaftserwerbers
(Barbara Wucherer)

317 OGH 22. 11. 2022, 2 Ob 210/22d
Schadenersatz für psychische Beeinträchtigung auch ohne Körperverletzung – zur Auslegung von Art 17 Abs 1 MÜ

317 OGH 5. 12. 2022, 5 Ob 178/22w
Einsicht in das Personenverzeichnis des Grundbuchs durch Journalisten?

318 OGH 20. 12. 2022, 4 Ob 192/22x
Europäischer Rechtsanwalt mit österreichischer Anwaltsprüfung – keine Eignungsprüfung nach EIRAG

318 OGH 13. 12. 2022, 7 Ob 131/22y
Rechtsschutzversicherung: Bloße Anmietung eines Ferienhauses „betrifft“ keine bewegliche Sache
(Victoria Michler)

319 OGH 23. 11. 2022, 7 Ob 180/22d
Eigenheimversicherung: Auslegung des Begriffs „Überschwemmung“ bei einem Sturmschaden

320 OGH 13. 12. 2022, 7 Ob 111/22g
Leistungsfreiheit wegen Obliegenheitsverletzung in der Vermögensschadenhaftpflichtversicherung

321 DISPUTE RESOLUTION

- 321 OGH 17. 1. 2023, 2 Ob 237/22z**
Kein identer Streitgegenstand bei Übergabsauftrag und Räumungsklage
- 321 OLG Innsbruck 7. 2. 2023, 10 R 3/23a**
Tarifposten beim Europäischen Zahlungsbefehl
- 322 OGH 15. 12. 2022, 3 Ob 207/22w**
Unterlassungsexekution: Wahlgerichtsstand am Handlungs- oder Erfolgsort
- 322 OGH 16. 12. 2022, 8 Ob 133/22z**
Zur Forderungsanmeldung einer durch Höchstbetragshypothek besicherten Inhaberschuldverschreibung
- 322 OGH 17. 1. 2023, 10 ObS 59/22g**
Aufrechnung von Sozialversicherungsbeitragsschulden mit unpfändbaren Geldleistungsansprüchen gem § 71 GSVG im Insolvenzverfahren
- 323 OGH 16. 1. 2023, 8 Ob 73/22a**
Unanfechtbarkeit des Eröffnungsbeschlusses im Insolvenzverfahren gem § 45 JN
- 323 EuGH 16. 2. 2023, C-393/21**
Aussetzung der Vollstreckung eines Vollstreckungstitels nach EuVTVO wegen „außergewöhnlicher Umstände“

325 GESELLSCHAFTSRECHT

- 325 OGH 18. 11. 2022, 6 Ob 174/22i**
Unklare Umschreibung der Kompetenz des Stiftungsbeirats

327 WETTBEWERBS- UND IMMATERIALGÜTERRECHT

- 327 EuGH zu Reboxing & Relabelling**
Adolf Zemann
- 330 OLG Wien 5. 10. 2022, 33 R 79/22p**
„Erweiterte Minimallösung“: OLG Wien zur rechtserhaltenden Benutzung von Untergruppen (*Gudrun Irsa-Klingspiegl*)
- 330 OGH 22. 11. 2022, 4 Ob 20/22b**
Zum Abwerben von Mitarbeitern und Kunden eines IT-Unternehmens (*Bernhard Tonninger*)
- 332 OGH 20. 12. 2022, 4 Ob 177/22s**
Fragen, aber keine Antworten zur Haftung für unlautere Handlungen treuepflichtiger Dritter (*Antonia Hirsch*)
- 333 OGH 22. 11. 2022, 4 Ob 171/22h**
GASTEINER als geografische Herkunftsbezeichnung nicht originär markenfähig (*Alexander Schnider*)
- 334 EuGH 19. 1. 2023, C-680/20**
Zur Zurechnung des Verhaltens von Vertriebshändlern an marktbeherrschende Hersteller (*Johannes Frank/Maha Zöhrer*)

337 ARBEITSRECHT

- 337 Entgeltfragen beim E-Dienstwagen**
Michael Leitner

- 339 OGH 24. 1. 2023, 9 ObA 116/22g**
Impfverweigerung als Kündigungsgrund (*Wolfgang Mazal*)
- 339 OGH 25. 1. 2023, 8 ObA 1/23i**
3G-Verweigerung durch Betriebsrat (*Wolfgang Mazal*)
- 340 OGH 25. 1. 2023, 8 ObA 89/22d**
Schilift ist kein öffentliches Verkehrsmittel (*Wolfgang Mazal*)
- 341 OGH 25. 1. 2023, 8 ObA 91/22y**
Dienstverpflichtung eines Bundeslehrers (*Wolfgang Mazal*)

343 STEUERRECHT

- 343 Die Offenkundigkeit verdeckter Gewinnausschüttungen**
Mathias Drolle
- 346 BFG 28. 9. 2022, RV/5101481/2019**
BFG: Angemessenheitsgrenze bei Elektro-PKW mit Vorsteuerabzug ist als Brutto-Wert zu verstehen (*Severin Schragl*)

349 ÖFFENTLICHES WIRTSCHAFTSRECHT

- 349 Newsletterversand nach insolvenzbedingtem Unternehmensübergang**
Michael Kern
- 352 Geschäftsbeziehungen mit Offshore-Gesellschaften im Anwendungsbereich des FM-GwG**
Andreas Pawlik/Dorothea Lamprecht
- 355 Neues aus Europa**
*Ulrike Giera/Maximilian Hautzenberg/
Markus-Florian Rummel*
- 356 VwGH 1. 12. 2022, Ra 2019/05/0237**
Keine Rückübereignung nach tatsächlicher Verwirklichung des Enteignungszwecks (*Edmund Primosch*)
- 356 BVwG 28. 12. 2022, W176 2246461-1**
Information einer Kreditauskunftei über Speicherdauer von Bonitätsdaten (*Edmund Primosch*)
- 357 VwGH 16. 1. 2023, Ra 2022/02/0007**
Registrierung von Alternativem Investmentfondsmanager: Insolvenzverwalter unzuständig (*Edmund Primosch*)
- 358 VwGH 19. 10. 2022, Ro 2021/15/0014**
Tatort einer Verwaltungsübertretung nach § 7 Abs 1 RGG (*Florian Gratzl*)

269 IMPRESSUM

7/2023

S. 121–140, ART.-NR. 216–247

Mai 2023

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-ZYT

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

- » **Johannes Gneißl/Lukas Berghuber:** Die (Pfand-)Flasche im Mehrwegsystem – eine zivilrechtliche Bestandsaufnahme
- » **Philipp Entleitner:** Die Korrekturresistenz von Vorausvereinbarungen über die Ehwohnung

GESETZGEBUNG

- » Aktuelle Gesetzesvorhaben
- » Erhöhung der mietrechtlichen Richtwerte

RECHTSPRECHUNG

- » Letztwillige Verfügung – „Handzeichen“ muss nicht mit Hand erstellt werden
- » Verstärkter Senat – Anfechtung wegen laesio enormis bei Optionen
- » Teilbrauchbarkeit des Bestandobjekts während Lockdowns wegen Abholservice und Umsatzerersatz



IN ALLER KÜRZE

123

THEMA

Johannes Gneißl/Lukas Berghuber: Die (Pfand-)Flasche im Mehrwegsystem – eine zivilrechtliche Bestandsaufnahme	124
Philipp Entleitner: Die Korrekturresistenz von Vorausvereinbarungen über die Ehwohnung	128

GESETZGEBUNG

Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 27. 4. 2023)	132
Erhöhung der mietrechtlichen Richtwerte	132

RECHTSPRECHUNG

»FAMILIENRECHT

Abholen des Kindes zur Ausübung des Kontaktrechts	133
Heimaufenthalt – Freiheitsbeschränkung durch Medikamente	133

»SACHENRECHT

Nachforschungspflicht über Leitungsrecht aufgrund des Gasbocks des Nachbarn vor dem Grundstück	133
--	-----

»ERBRECHT

Fremdhändige letztwillige Verfügung auf mehreren Blättern – keine Urkundeneinheit durch Textfortsetzung	134
Letztwillige Verfügung – „Handzeichen“ muss nicht mit Hand erstellt werden	134
Bekräftigung des letzten Willens bei einer fremdhändigen letztwilligen Verfügung	134

»SCHULDRECHT

Unwirksamkeit des Notariatsakts über Veräußerung eines GmbH-Geschäftsanteils wegen Ausgeschlossenheit des Notars	135
Auslegung der Kündigungs-Honorarklausel in den AAB 2018	135
Haftung für zugesicherte Eigenschaft trotz Gewährleistungsausschlusses	136
Verstärkter Senat – Anfechtung wegen laesio enormis bei Optionen	136
Per E-Mail geschlossener Vertrag als Fernabsatzgeschäft	137

INHALTSVERZEICHNIS/IMPRESSUM

»MIET- UND WOHNRECHT

Teilbrauchbarkeit des Bestandobjekts während Lockdowns wegen Abholservice und Umsatzersatz 137

»SCHADENERSATZ

Vorteilsausgleich beim Schadenersatz für Mängel 137

Arzthaftung – Beweiserleichterung beim Kausalzusammenhang 138

Kein Rechtsanwalts Honorar bei Wertlosigkeit der Leistungen aufgrund eines Fehlers 138

Bauwerkhaftung für Schrankenanlage 138

Gefährdungshaftung gegenüber einer beim Betrieb tätigen Person 139

»VERFAHRENSRECHT

Beweisergänzung im Rekursverfahren 139

Keine Akteneinsicht des Bundes aus Anlass eines Staatshaftungsverfahrens aufgrund einer OGH-Entscheidung 139

LITERATURÜBERSICHT

140

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 | **Beziehungsverhältnisse Alleinigere 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 %) | **Alleinigere Gesellschafter der Reed Elsevier Austria GmbH:** Reed Elsevier Overseas B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam | **Alleinigere 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 Autor:innenbetreuung:

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

Abonnt:innenservice:

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 €; **Janresabonnement 2023:** 436 € **Inkl. MWS; bei Vorauszahlung; Preisänderungen vorbehalten** | **Bankverbindung:** Bank Austria, IBAN: AT84 1200 0504 2346 8600, BIC: BKAUATWW | **Abbestellungen** sind nur zum Jahreschluss 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 Zeitschriftenautor:innen und -autoren ([abrufbar unter https://www.lexisnexis.at/agb/agb-zeitschriften-autoren/](https://www.lexisnexis.at/agb/agb-zeitschriften-autoren/)) sowie unsere Datenschutzerklärung ([abrufbar unter https://www.lexisnexis.at/datenschutzbestimmungen/](https://www.lexisnexis.at/datenschutzbestimmungen/)).

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

GStB Gestaltende Steuerberatung

Steuerplanung · Steueroptimierung · Gestaltungsmodelle



Ihr Plus im Netz: gstb.iww.de | S. 157 – 196
Online | Mobile | Social Media



05 | 2023

Kurz informiert

Kein Kindergeld bei freiwilligem Wehrdienst eines volljährigen Kindes	157
Sonderausgabenabzug für Kinderbetreuungskosten verfassungsgemäß – oder vielleicht doch nicht?	157
Rückstellung für dienstzeitabhängige Altersfreizeitregelung	158
Vorbehaltssnießbrauch und § 35c EStG – eine echte Steuerfalle	158
Haftungsbeschränkung durch Mandanteninformation – Nur so können Sie sicher sein!	159

Kapitalgesellschaften

Anteilsrotation als Missbrauch rechtlicher Gestaltungsmöglichkeiten	160
---	-----

Arbeitgeber

Inflationsausgleichsprämie bis 3.000 EUR steuer- und beitragsfrei – Finanzverwaltung klärt Details!	163
--	-----

Umsatzsteuer

Vorsteuerabzug: BFH erkennt Pkw-Vermietung unter Ehegatten grundsätzlich an	167
--	-----

Steuererklärungen

Einkommensteuererklärungen 2022: Die wichtigsten Neuerungen im privaten Bereich	173
--	-----

GmbH-Geschäftsführerversorgung

Pensionszusage in der Unternehmensnachfolge: Gestaltungsoptionen bei außerfamiliärer Nachfolge	185
---	-----

Geschäftsführende Herausgeber:

Prof. Dr. Reinhard Bork, Hamburg

RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

Andreas Schmidt

Vom „ordnungsgemäßen Geschäftsgang“

S. 333

Phillip-Boie Harder/Florian Harig

Der Entwurf zur Aktualisierung des IDW S 2
(Anforderungen an Insolvenzpläne) und neue
 Fassungen weiterer IDW-Standards

S. 340

EuGH GA, 16. 3. 2023

Speicherung von Daten des Schuldners und
DSGVO („SCHUFA Holding u. a. – Libération
de reliquat de dette“)

S. 345

BGH, 16. 2. 2023

Aufnahme eines Rechtsstreits durch Insolvenz-
verwalter bei „Doppelunterbrechung“

S. 361

BGH, 17. 11. 2022

Vergütung des gemeinsamen Vertreters
der Schuldverschreibungsgläubiger

S. 363

FG Kassel, 22. 2. 2023

Rücknahme eines durch das Finanzamt
gestellten Insolvenzantrags

S. 375



Geschäftsführende Herausgeber:

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

Herausgeberbeirat:

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

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

Inhaltsverzeichnis

Aufsätze

Andreas Schmidt, Hamburg

Vom „ordnungsgemäßen Geschäftsgang“ 333

Phillip-Boie Harder, Düsseldorf/Florian Harig, Hannover

Der Entwurf zur Aktualisierung des IDW S 2 (Anforderungen an Insolvenzpläne)
und neue Fassungen weiterer IDW-Standards 340

Rechtsprechung

Insolvenzrecht

EuGH GA v. 16. 3. 2023 – verb. Rs C-26/22, C-64/22

Speicherung von Daten des Schuldners und DSGVO („SCHUFA Holding u. a. –
Libération de reliquat de dette“) 345

BGH v. 23. 2. 2023 – IX ZR 136/22

Unentgeltlichkeit der Leistung im Zwei-Personen-Verhältnis 359

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

IX ZR 22/22 Streits durch Insolvenzverwalter bei „Doppelunterbrechung“	361
OLG v. 17. 11. 2022 – IX ZR 42/22 Vergütung des gemeinsamen Vertreters der Schuldverschreibungsgläubiger	363
OLG Dresden v. 16. 2. 2023 – 12 W 13/23 Keine Gebührenerhöhung nach RVG für durch gemeinsamen Vertreter der Schuldverschreibungsgläubiger beauftragten Rechtsanwalt	365
OLG Düsseldorf v. 22. 12. 2022 – I-12 U 46/22 Aufstellung einer Liquidationsbilanz im Rahmen der Haftung des Geschäftsführers	370
FG Kassel v. 22. 2. 2023 – 8 V 1224/22 Rücknahme eines durch das Finanzamt gestellten Insolvenzantrags	375
FG Münster v. 14. 2. 2023 – 2 K 2804/21 AO Kein insolvenzrechtliches Aufrechnungsverbot bei Ansprüchen aus freigegebener selbstständiger Tätigkeit des Schuldners	380

Literatur

Reinhard Bork, Hamburg Stürner, Rolf/Eidenmüller, Horst/Schoppmeyer, Heinrich/Madaus, Stephan (Hrsg.), Münchener Kommentar zum StaRUG, 1. Aufl., 2023	384
---	-----

DER BETRIEB

1948 | 2023
75
JAHRE

19

Seite 1105 – 1168
8. Mai 2023
76. Jahrgang

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

DS-Z12

Herausgeber

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

Magazin

Gastkommentar

Thomas Sasse/Eleni Katopodi
Zukunftssicherung deutscher
Unternehmen durch Token!

Betriebswirtschaft

Arbeitskreis *Integrated Reporting und Sustainable Management (AKIR)*
der *Schmalenbach-Gesellschaft für Betriebswirtschaft e.V., Köln*
„Doppelte Wesentlichkeit“ – Zehn Thesen zur Relevanz für den Aufsichtsrat 1105

Steuerrecht

Gregor Kirchhof
Das GrStG des Bundes: kompetenzrechtlicher Konstruktionsfehler –
verfassungsrechtlicher Reformauftrag 1116

Wolfgang Blumers
Die personallose Betriebsstätte 1121

Unionsrechtmäßigkeit von Ausschlusstatbeständen (*M. Hennigfeld*) 1126

Keine Wegzugsbesteuerung nach § 6 AStG a.F. bei vorübergehender
Abwesenheit aus Deutschland (*H. Frase*) 1127

Umsatzsteuerliche Behandlung von Reihengeschäften (*BMF*) 1129

Nichtberücksichtigung „finaler“ ausländischer Betriebsstättenverluste (*BFH*) 1139

Wirtschaftsrecht

Bernd Graßl/Malte Krohn
Attraktivere europäische Kapitalmärkte: Vorschlag der EU-Kommission
zur Änderung der Marktmissbrauchsverordnung 1142

Zum Verstoß gegen Vermögensbetreuungspflicht des Vorstands wegen
Bewilligung eines überhöhten Arbeitsentgelts für Betriebsratsmitglied (*BGH*) 1146

Anforderungen an die Verhängung einer Geldbuße gegen eine juristische
Person wegen Verstoßes gegen die DSGVO (*EuGH, Schlussanträge des GA*) 1150

Arbeitsrecht

Miriam Schwartzer/Christian Pellenz
Versetzung von Arbeitnehmern ins Ausland: Die territoriale Reichweite des
arbeitgeberseitigen Direktionsrechts gem. § 106 GewO 1157

Europarechtliche Vorgaben zur Abweichung von „Equal Pay“ per Tarifvertrag
(*J. Glajcar*) 1162

Keine Ersetzungsbefugnis bei einer Versorgungszusage auf eine lebenslange
Altersrente durch eine nicht wertgleiche Kapitalleistung (*BAG*) 1164

Eine titulierte Weiterbeschäftigung wird nicht allein dadurch unmöglich,
dass die Arbeitgeberin die Aufgaben des Arbeitnehmers umverteilt (*BAG*) 1166

Im Abonnement enthalten:

Inhalt

MAGAZIN

Gastkommentar M4

Thomas Sasse/Eleni Katopodi

Kurzbeiträge M6

Impressum M12

BETRIEBSWIRTSCHAFT

AUFSATZ

Corporate Governance/Nachhaltigkeitsberichterstattung
„Doppelte Wesentlichkeit“ - Zehn Thesen zur Relevanz für den Aufsichtsrat
Arbeitskreis Integrated Reporting und Sustainable Management (AKIR) der Schmalenbach-Gesellschaft für Betriebswirtschaft e.V., Köln
DB1435588 (Kurzfassung vgl. S. M6) S. 1105

STEUERRECHT

AUFSATZ

Grundsteuer
Das GrStG des Bundes: kompetenzrechtlicher Konstruktionsfehler - verfassungsrechtlicher Reformauftrag
Univ.-Prof. Dr. Gregor Kirchhof, LL.M., Augsburg
DB1436452 (Kurzfassung vgl. S. M7) S. 1116

Internationales Steuerrecht
Die personallose Betriebsstätte
RA Prof. Dr. Wolfgang Blumers, Stuttgart
DB1436274 (Kurzfassung vgl. S. M8) S. 1121

KOMPAKT

Umsatzsteuer/Abgabenordnung
Unionsrechtmäßigkeit von Ausschlussstatbeständen
RiFG Dr. Michael Hennigfeld, Köln
DB1435897 S. 1126

Internationales Steuerrecht
Keine Wegzugsbesteuerung nach § 6 AStG a.F. bei vorübergehender Abwesenheit aus Deutschland
RA/StB/FAStR/FBIStR Dr. Henning Frase, LL.M., Köln und Berlin
DB1436492 S. 1127

VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Internationales Steuerrecht
Abkommen zwischen der Bundesrepublik Deutschland und der Schweizerischen Eidgenossenschaft zur Vermeidung der Doppelbesteuerung auf dem Gebiete der Steuern vom Einkommen und vom Vermögen (DBA-Schweiz)
BMF, Schreiben vom 25.04.2023
DB1436520 S. 1128

Umsatzsteuer
Umsatzsteuerliche Behandlung von Reihengeschäften
BMF, Schreiben vom 25.04.2023
DB1436519 S. 1129

Abgabenordnung
Bearbeitung von Anträgen auf Erteilung verbindlicher Auskünfte
OFD Karlsruhe, Verfügung vom 28.04.2023
DB1437050 S. 1129

ENTSCHEIDUNGEN

Gewerbsteuer
Erweiterte Kürzung: Keine teleologische Reduktion im Fall von Sondervergütungen an nicht der GewSt unterliegende Mitunternehmer
BFH, Urteil vom 09.03.2023 - IV R 25/20
DB1436884 S. 1131

Einkommensteuer
Keine Anwendung der Fahrtenbuchmethode bei Schätzung des Treibstoffverbrauchs des überlassenen Kfz
BFH, Urteil vom 15.12.2022 - VI R 44/20
DB1431525 S. 1134

Einkommensteuer
Wechselseitige Veräußerung von Kapitalgesellschaftsanteilen (Anteilsrotation) unter Wert
BFH, Urteil vom 20.09.2022 - IX R 18/21
DB1429060 S. 1135

Internationales Steuerrecht
Nichtberücksichtigung „finaler“ ausländischer Betriebsstättenverluste
BFH, Urteil vom 22.02.2023 - I R 35/22 (I R 32/18)
DB1436883 S. 1139

AUFSATZ

Kapitalmarktrecht

**Attraktivere europäische Kapitalmärkte:
Vorschlag der EU-Kommission zur Änderung der
Marktmissbrauchsverordnung***RA Dr. Bernd Graßl, LL.M./RA Malte Krohn, LL.M.,
beide München*

DB1435499 (Kurzfassung vgl. S. M9)

S. 1142

ENTSCHEIDUNGEN

Strafrecht

**Zum Verstoß gegen Vermögensbetreuungspflicht
des Vorstands wegen Bewilligung eines überhöhten
Arbeitsentgelts für Betriebsratsmitglied***BGH, Urteil vom 10.01.2023 – 6 StR 133/22*

DB1436987

S. 1146

Datenschutz

**Anforderungen an die Verhängung einer Geldbu-
ße gegen eine juristische Person wegen Verstoßes
gegen die DSGVO***EuGH, Schlussanträge des Generalanwalts vom 27.04.2023 –
C-807/21*

DB1436885

S. 1150

Datenschutz

**Leak personenbezogener Daten nach Hackerangriff:
Voraussetzungen für Ersatz immateriellen Schadens***EuGH, Schlussanträge des Generalanwalts vom 27.04.2023 –
C-340/21*

DB1436992

S. 1156

AUFSATZ

Arbeitsvertragsrecht

**Versetzung von Arbeitnehmern ins Ausland:
Die territoriale Reichweite des arbeitgeberseitigen
Direktionsrechts gem. § 106 GewO***RAin Miriam Schwartzler (ab 12.05. Miriam Azinović) /
RA Christian Pellenz, beide Hamburg*

DB1430208 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 1157

KOMPAKT

Arbeitnehmerüberlassung

**Europarechtliche Vorgaben zur Abweichung von
„Equal Pay“ per Tarifvertrag***RA/FAArbR Dr. Jakob Glajcar, LL.B., Gütersloh*

DB1432209

S. 1162

Behindertenrecht

**Schwerbehindertenvertretung – vorzeitiges
Amtszeitende in einer verselbstständigten
Dienststelle bei Wegfall der fingierten
Selbstständigkeit***RAin/FAinArbR Dr. Julia Schweitzer, Wirtschaftsmediatorin
(IHK), Frankfurt/M.*

DB1431059

S. 1163

ENTSCHEIDUNGEN

Betriebliche Altersversorgung

**Keine Ersetzungsbefugnis bei einer Versorgungs-
zusage auf eine lebenslange Altersrente durch eine
nicht wertgleiche Kapitalleistung***BAG, Urteil vom 17.01.2023 – 3 AZR 220/22*

DB1430506

S. 1164

Arbeitsvertragsrecht

**Eine titulierte Weiterbeschäftigung wird nicht
allein dadurch unmöglich, dass die Arbeitgeberin
die Aufgaben des Arbeitnehmers umverteilt***BAG, Beschluss vom 28.02.2023 – 8 AZB 17/22*

DB1433964

S. 1166



GmbHRundschau

Zeitschrift für Gesellschafts-,
Unternehmens- und Steuerrecht

Herausgegeben von der Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt

gmbhr.de

in Verbindung mit Prof. Dr. Walter Bayer · RA/StB Vors. RiBFH a.D. Prof. Dr. Dietmar Gosch ·
WP/StB Prof. Dr. Norbert Neu · Ltd. RegDir. Ralf Neumann · RA Prof. Dr. Jochem Reichert ·
Prof. Dr. Johannes WertenbruchZwei, die zusammengehören:
ZEITSCHRIFTProfitieren Sie von Ihrer
ONLINE-DATENBANK

- Aufsätze >**
- Alexander Stöhr** – Unionsrechtliche Einflüsse auf den Geschäftsführer-Anstellungsvertrag unter Berücksichtigung des Diskriminierungs- und Mutterschutzrechts 429
- Vera Obernosterer** – Die GmbH mit gebundenem Vermögen – eine GmbH mit beschränkter Niederlassungsfreiheit? 434
- Rechtsprechung >**
- Dienstvertrag:** Erfolgshonorar bei M&A-Beratung (OLG Frankfurt, Urt. v. 16.2.2023 – 1 U 311/20) 443
- GmbH-Recht:** Auch Alleingesellschafter muss vertragliche Stimmbindung gegen sich gelten lassen (OLG Celle, Beschl. v. 8.9.2022 – 9 U 72/22) *m. Anm. Christoph Lüttenberg* 453
- Vorläufiger Rechtsschutz:** Widerlegung der Dringlichkeit in gesellschaftsrechtlichem Eilverfahren (OLG Frankfurt, Beschl. v. 30.6.2022 – 5 W 18/22) *m. Anm. Benjamin Wagner* 456
- Körperschaftsteuer:** Keine Drittanfechtung bei Feststellungsbescheiden zum steuerlichen Einlagekonto (BFH, Urt. v. 21.12.2022 – I R 53/19) *m. Anm. Burkhard Binnewies* 461
- Gewerbsteuer:** Gewerbesteuerrechtliche Hinzurechnung von Wartungskosten bei Leasingverträgen (BFH, Urt. v. 20.10.2022 – III R 33/21) 465
- Abgabenordnung:** Allgemeiner Zweckbetrieb einer Beschäftigungsgesellschaft (BFH, Urt. v. 18.8.2022 – V R 49/19) *m. Anm. Alexander Wackerbeck* 468
- Lars Behrendt** – Globale Mindestbesteuerung – Schadensbegrenzung notwendig R132

GmbHR im Blickpunkt



GmbHRundschau

Zeitschrift für Gesellschafts-, Unternehmens- und Steuerrecht



Herausgeber:

Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt

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

Herausgeber-Beirat:

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

Inhalt

gmbhr.de

Aufsätze

PD Dr. Alexander Stöhr – Unionsrechtliche Einflüsse auf den Geschäftsführer-Anstellungsvertrag unter besonderer Berücksichtigung des Diskriminierungs- und Mutterschutzrechts

In kaum einem Bereich führen der nationale und der autonome unionsrechtliche Arbeitnehmerbegriff zu solch unterschiedlichen Ergebnissen wie bei dem Anstellungsvertrag des GmbH-Geschäftsführers. Während der arbeitsrechtliche Schutz auf der nationalen Ebene nur schwach ausgeprägt ist, wird er auf der europäischen Ebene deutlich erweitert. In dem Beitrag werden die unionsrechtlichen Einflüsse auf die Arbeitnehmereigenschaft einschließlich ihrer Bedeutung im nationalen Recht dargestellt und auf die praxisrelevanten Bereiche des Diskriminierungs- und Mutterschutzes angewandt. 429

Vera Obernosterer – Die GmbH mit gebundenem Vermögen – eine GmbH mit beschränkter Niederlassungsfreiheit?

Der Vorschlag einer Expertengruppe, eine Gesellschaft mit gebundenem Vermögen einzuführen, hat in Wissenschaft und Praxis eine lebhafte (rechts-)politische Debatte ausgelöst. In der Politik ist der zeitgeistig ansprechende Vorschlag unmittelbar auf große Sympathien gestoßen. Insbesondere hat auch der Koalitionsvertrag 2021 zwischen SPD, Bündnis 90/Die Grünen und FDP das Projekt bereitwillig aufgegriffen. Dabei standen in der Debatte zunächst aber naturgemäß eher allgemeine Fragen nach der generellen Sinnhaftigkeit und Erforderlichkeit dieser Gesellschaftsform im Mittelpunkt, während die juristischen Details erst nach und nach näher ausgeleuchtet wurden. Insbesondere wurden die europarechtlichen Rahmenbedingungen nicht hinreichend scharf in den Blick genommen. Weder die Expertengruppe noch die Ampel-Koalitionäre haben sich mit der Frage befasst, ob der 2020 vorgelegte Gesetzesentwurf mit dem Europarecht zu vereinbaren ist. Der Beitrag will diese Anschauungslücke schließen und damit der Frage nachgehen, ob der nationale Gesetzgeber überhaupt freie Hand hat, das Projekt in dieser Form legislativ umzusetzen, oder ob ihm unionsrechtlich die Hände gebunden sind. Dabei greift er auch neue Vorschläge der Stiftung Verantwortungseigentum auf, die im Eckpunktepapier vom März 2023 enthalten sind. 434



Nutzen Sie die Otto Schmidt Zeitschriften-App mit direktem Zugang zum Selbststudium nach § 15 FAO. Einfach die App laden und mit den Zugangsdaten aus Otto Schmidt online anmelden.

Inhalt

Rechtsprechung**Gesellschaftsrecht**

Dienstvertrag: Erfolgshonorar bei M&A-Beratung	(OLG Frankfurt, Urt. v. 16.2.2023 – 1 U 311/20).....	443
Schiedsverfahren: Weite Schiedsklausel im GmbH-Gesellschaftsvertrag als materiell-rechtlich wirksame Grundlage für eine schiedsgerichtliche Zuständigkeit in Beschlussmängelstreitigkeiten	(BayObLG, Beschl. v. 10.10.2022 – 101 SchH 46/22)	446
GmbH-Recht: Auch Alleingesellschafter muss vertragliche Stimmbindung gegen sich gelten lassen	(OLG Celle, Beschl. v. 8.9.2022 – 9 U 72/22) <i>m. Anm. Christoph Lüttenberg</i>	453
Vorläufiger Rechtsschutz: Widerlegung der Dringlichkeit in gesellschaftsrechtlichem Eilverfahren	(OLG Frankfurt, Beschl. v. 30.6.2022 – 5 W 18/22) <i>m. Anm. Benjamin Wagner</i>	456

Steuerrecht

Körperschaftsteuer: Keine Drittanfechtung bei Feststellungsbescheiden zum steuerlichen Einlagekonto	(BFH, Urt. v. 21.12.2022 – I R 53/19) <i>m. Anm. Burkhard Binnewies</i>	461
Gewerbsteuer: Gewerbesteuerrechtliche Hinzurechnung von Wartungskosten bei Leasingverträgen	(BFH, Urt. v. 20.10.2022 – III R 33/21).....	465
Abgabenordnung: Allgemeiner Zweckbetrieb einer Beschäftigungsgesellschaft	(BFH, Urt. v. 18.8.2022 – V R 49/19) <i>m. Anm. Alexander Wackerbeck</i>	468
Internationales Steuerrecht: Anrechnung ausländischer Quellensteuer	(BFH, Urt. v. 17.8.2022 – I R 14/19).....	473

GmbHR Report**GmbHR im Blickpunkt**

Lars Behrendt – Globale Mindestbesteuerung – Schadensbegrenzung notwendig.....	R132
---	------

Unternehmensrecht

EU-Kommission: Nächster Schritt zur Digitalisierung des EU-Gesellschaftsrechts vorgeschlagen (<i>Stephan Ulrich</i>).....	R134
BGH: Amtspflichtverletzungen des Notars führt nicht zwangsläufig zur Haftung (<i>Stephan Ulrich</i>)	R134

**Ihr Helfer für alle Fälle.**

Dieses Fallbuch bringt Studierenden die juristische Arbeits- und Denkweise im Steuerrecht anhand von Fällen näher und schärft ihre juristische Argumentationsfähigkeit. Die ideale Ergänzung zum großen Lehrbuch „Tipke/Lang, Steuerrecht“.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter otto-schmidt.de

Inhalt

Steuer- & Bilanzrecht

BFH: Ausschluss des Abgeltungsteuertarifs bei Erfüllung einer Verbindlichkeit einer GmbH durch Aufrechnung gegenüber einem zu mindestens 10 % beteiligten Gesellschafter (<i>Christian Levedag</i>)	R134
BFH: Neues zur körperschaftsteuerlichen Organschaft (<i>Christian Levedag</i>)	R135
BFH: Gewerbesteuerrechtliche Hinzurechnung nach § 8 Nr. 4 GewStG bei sog. Drittanstellung von Geschäftsführern (<i>Christian Levedag</i>)	R136
Koalitionsausschuss und BMF: Kompromisspapier enthält nahezu keine Aussagen zu steuerlichen Vorhaben – Vorbereitung steuerlicher Gesetzesinitiativen läuft auf Hochtouren (<i>Georg Geberth / Martin Bartelt</i>)	R136

**Arbeits- & Sozialrecht**

BSG: Berechnung des Elterngeldes bei schwangerschaftsbedingter beruflicher Einschränkung (<i>Martin Pröpper</i>)	R137
BAG: Vergleichsvergütung bei freigestelltem Betriebsratsmitglied (<i>Martin Pröpper</i>)	R137
LAG München: Verweis im Arbeitsvertrag: Zahlung von Urlaubs- und Weihnachtsgeld (13. Gehalt) trotz aussetzender Tarifregelung zum Corona-Krisenfall (<i>Martin Pröpper</i>)	R138
LG Frankfurt: Starre Altersgrenzen für Profi-Schiedsrichter (<i>Martin Pröpper</i>)	R139

Wirtschafts-Praxis

Studie zum Reiseverhalten in Deutschland (<i>Marianne Gajo</i>)	R140
Güterumschlag der deutschen Seehäfen 2022 (<i>Marianne Gajo</i>)	R141
Fleisch und Fleischwaren in Deutschland 2022 (<i>Marianne Gajo</i>)	R142

Zeitschriftenspiegel

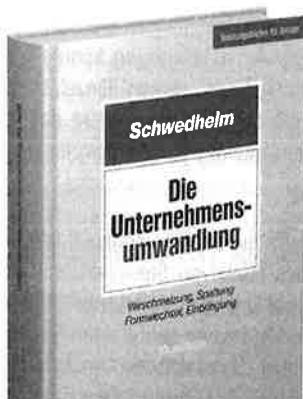
Gesellschaftsrecht	R142
Steuerrecht	R143

Buchbesprechungen

Seyfarth, Vorstandsrecht	R143
Servatius, Gesellschaft bürgerlichen Rechts: GbR	R143

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.**



Par excellence: Neuaufgabe mit KöMoG, UmRUG, MoPeG

„... für die Praxis unverzichtbarer Ratgeber, der hilfreich ist und uneingeschränkt empfohlen werden kann.“

WPin, StBin Prof. Dr. Ursula Ley in FR 2020, 58

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

IDW LIFE



GEMEINSCH



D3-ZF

Prüferweg.....



Die fachliche Frage //////////////////////////////////////
Verschlankung des Bestätigungsvermerks durch Auslagerung eines Teils der Beschreibung der Verantwortung des Abschlussprüfers auf die IDW Website // S. 458

Neu in den **IDW** Fachnachrichten

IDW Praxishinweis 1/2023



Inhalt

- 0425 Editorial
- 0427 Inhalt

Fokus

- 0428 Der Wechsel des Abschlussprüfers aus formaler Perspektive
- 0431 Prüferwechsel: Mit guter Vorarbeit zum reibungslosen Übergang
- 0434 Kritische Erfolgsfaktoren für den Prüferwechsel

Blick nach innen

- 0437 Standpunkte
- 0440 Fachgremien
- 0442 Kleinere und mittelständische Praxen
- 0444 Nachwuchs
- 0445 Portrait

Veranstaltungen

- 0448 Vorankündigung
- 0450 Veranstaltungskalender

Blick nach außen

- 0453 Branchennews
- 0456 Internationale Gremien

Service

- 0457 Zahl/Wort des Monats
- 0458 Fachliche Frage
- 0461 Rechtsprechung
- 0464 Ansprechpartner*innen und Impressum

IDW Fachnachrichten

- 0467 Prüfung der Einhaltung der Anforderungen nach Artikel 3 bis 13 der Verordnung (EU) 2019/2088 (OffenlegungsVO) und der Artikel 5 bis 7 der Verordnung (EU) 2020/852 (TaxonomieVO) unter Berücksichtigung der Anforderungen der Delegierten Verordnung (EU) 2022/1288 (IDW Praxishinweis 1/2023)
- 0501 IDW PH 9.970.12 (02.2023) zur Prüfung der Abrechnungen von Elektrizitätsversorgungsunternehmen, stromkostenintensiven Unternehmen, Letztverbrauchern und Eigenversorgern für das Kalenderjahr 2022 – Berichtigung
- 0501 FAB: EU-Energiekrisenbeitrag/Bilanzielle Auswirkungen des steuerlichen Ansatzwahlrechts für geringfügige Rechnungsabgrenzungsposten
- 0502 ÖFA: 135. Sitzung



09.2023

Jahrgang 76 / 01.05.23

ISSN 0340-9031 / www.wpg.de

406/62309

Fachlicher Beirat

WP StB RA Dr. Hans-Peter Aicher

WP StB Prof. Dr. Frank Beine

WP StB Dr. Stefan Bischof

WP StB Andrea Bruckner

WP StB Ullrich Hartmann

WP StB Dr. Karl Petersen

RAin Stefanie Reichel

Prof. Dr. Oliver Thomas

RECHNUNGSLEGUNG

CSRD: Ready for Sustainability Reporting?

Prof. Dr. Henning Zülch, Anne Schneider und Christoph Kayser » 501



KOMPETENZ SCHAFFT VERTRAUEN

ASSURANCE

IT and more: IT-Audit nach ISA [DE] 315 (Revised 2019)

Frank Reutter und Timo Gaab » 491

Digitalisierung und Nachhaltigkeit in der Wirtschaftsprüfung

Stefan Groß, Prof. Dr. Thorsten Sellhorn und Nikolaus Wanske » 494

RECHNUNGSLEGUNG

Berichtspflichten zu Governance-Faktoren nach den ESRS

Univ.-Prof. Dr. Karina Sopp und Univ.-Prof. Dr. Silvia Rogler » 511

BRANCHEN

IPSAS 43: Leasingverhältnisse im öffentlichen Sektor

Sebastian Weller und Andreas Dirks » 527

MANAGEMENT & BERATUNG

Zusammensetzung von Prüfungsausschüssen am deutschen Aktienmarkt

Prof. Dr. Reiner Quick, Kevin Gauch und Sophia Messingschlager » 537

STEUERN & RECHT

Urlaub für die Ewigkeit? Oder doch nicht? - Neues aus Erfurt zum Urlaubsrecht

Dr. Emilia Blume und Dr. Jakob Degen » 547



ASSURANCE

KOMPAKT

Strategie und Arbeitsprogramm des IAASB	» 489
Bestätigungen Dritter: IDW Eingabe an den PCAOB	» 489
IDW PS 861 (03.2023) zur Prüfung von Künstlicher Intelligenz	» 490

ANALYSE

IT and more: IT-Audit nach ISA [DE] 315 (Revised 2019) <i>Frank Reutter und Timo Gaab</i>	» 491
Digitalisierung und Nachhaltigkeit in der Wirtschaftsprüfung – Tagungsbericht zum 4. Münchner Round Table <i>Stefan Groß, Prof. Dr. Thorsten Sellhorn und Nikolaus Wanske</i>	» 494



RECHNUNGSLEGUNG

KOMPAKT

IASB: geplante Änderungen an IFRS 9 und IFRS 7	» 499
Enforcement-Aktivitäten in der EU: Jahresbericht 2022 der ESMA	» 500
ESRS: Grundlagen für Schlussfolgerungen (Basis for Conclusions)	» 500

ANALYSE

Ready for Sustainability Reporting? – Inwieweit sind die DAX-, MDAX- und SDAX-Unternehmen auf die Anforderungen der CSRD vorbereitet? <i>Prof. Dr. Henning Zülch, Anne Schneider und Christoph Kayser</i>	» 501
Berichtspflichten zu Governance-Faktoren nach den ESRS <i>Univ.-Prof. Dr. Karina Sopp und Univ.-Prof. Dr. Silvia Rogler</i>	» 511



FINANCIAL SERVICES

KOMPAKT

Änderung der Technischen Regulierungsstandards zur EU-Offenlegungsverordnung: BaFin erläutert ihre Erwartungen	» 523
Sustainable Finance-Beirat: Herausforderungen bei der Umsetzung der EU-Taxonomie und Lösungsvorschläge	» 523
IDW Praxishinweis 1/2023 zur Prüfung der Einhaltung von Anforderungen nach EU-Offenlegungsverordnung und EU-Taxonomie-Verordnung	» 524
Geldmarktfonds: BaFin wendet aktualisierte ESMA-Leitlinien an	» 525
Rundschreiben über die Kriterien zur Befreiung von Liquiditätsanforderungen	» 525



BRANCHEN

KOMPAKT

Energiewirtschaft: vier aktualisierte IDW Prüfungshinweise	» 526
--	-------

ANALYSE

IPSAS 43: Leasingverhältnisse im öffentlichen Sektor – Neue Regelungen und Überarbeitungsvorschläge <i>Sebastian Weller und Andreas Dirks</i>	» 527
--	-------



MANAGEMENT & BERATUNG

KOMPAKT

Klimawandel birgt hohe wirtschaftliche Risiken » 535

Deutscher Ethikrat: Künstliche Intelligenz darf menschliche Entfaltung nicht vermindern » 535

ANALYSE

Zusammensetzung von Prüfungsausschüssen am deutschen Aktienmarkt – Eine Analyse der DAX-40-Unternehmen für das Geschäftsjahr 2021
Prof. Dr. Reiner Quick, Kevin Gauch und Sophia Messingschlager » 537



STEUERN & RECHT

KOMPAKT

Organschaft im Umsatzsteuerrecht » 544

Umsetzung der Richtlinie zur globalen Mindestbesteuerung in der EU » 545

IDW zur Offenlegung von länderbezogenen Ertragsteuerinformationen » 546

ANALYSE

Urlaub für die Ewigkeit? Oder doch nicht? – Neues aus Erfurt zum Urlaubsrecht
Dr. Emilia Blume und Dr. Jakob Degen » 547



IDW Bibliothek

WPg

WPg digital - im Web und als App

Die WPg ist Teil der umfassenden IDW Bibliothek. Dort finden Sie Ihre erworbenen digitalen IDW Produkte, wie z.B. IDW Verlautbarungen, WPH Edition, IDW Textausgaben und natürlich die WPg. Nutzen Sie die Inhalte ganz einfach Online wie Offline.



WEITERE INFOS: WWW.IDW-VERLAG.DE/WPG

ZInsO

Zeitschrift für das gesamte Insolvenz- und Sanierungsrecht

18

4. Mai 2023

26. Jahrgang

Seite 869 bis 960

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-7325

25

JAHRE

ZInsO

JUBILÄUMSAUSGABE

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

Schriftleiter:

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer





Inhaltsverzeichnis

ZInsO-Aktuell

ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 18/2023

ZInsO-Editorial	869
ZInsO-Aufsätze	
25 Jahre ZInsO – Rückblick in bewegte und bewegende Zeiten	870
von Professor Dr. Hans Haarmeyer, Mötzingen	
Entwicklung des Sanierungs- und Restrukturierungsrechts	876
von Andreas Ziegenhagen, Berlin/Frankfurt	
Insolvenz und Sanierung – was ich mir zukünftig wünschen würde	879
von Rechtsanwalt/Insolvenzverwalter Stephan Ries, WPK Rechtsanwalts-gesellschaft mbH, Wuppertal	
25 Jahre Gläubigerbeteiligung im deutschen Insolvenzverfahren	886
von Rechtsanwalt/Fachanwalt für Insolvenzrecht Olaf Spiekermann, Mannheim und Stuttgart	
11 Jahre Eigenverwaltung – Eine Bestandsaufnahme aus der Praxis	896
von Fachanwalt für Insolvenz- und Sanierungsrecht und Betriebswirt (IWW) Dr. Andreas Henkel, Hamburg	
25 Jahre ZInsO – 25 Jahre Insolvenzsteuerrecht: ein Rückblick	901
von Professor Dr. Jens M. Schmittmann, Essen	
Bankgeschäfte im Wandel des Insolvenzrechts	913
von Dr. Manfred Obermüller, Bad Camberg und Dr. Martin Obermüller, Frankfurt	
Gerichtsbezogene Themen nicht vergessen – die ZInsO an der Seite der Insolvenz- und Restrukturierungsgerichte	918
von Richter am Amtsgericht (Insolvenzgericht Hamburg) Frank Frind, Hamburg	
25 Jahre Rechtsprechung zur „Begründetheit“ von Steuerforderungen	921
von Rechtsanwalt Dr. Jan de Weerth, Frankfurt/M.	
Der Einfluss des Europäischen Rechts auf die Entwicklung der Insolvenzordnung	926
von Vorsitzender Richterin am LG a.D. Irmtraut Pape und Richter am BGH a.D. Professor Dr. Gerhard Pape, Göttingen	
Insolvenzrecht aus der Sicht der Rechtspolitik – oder auch: Zum Verhältnis von Recht und Politik und von Politik und Recht	935
von Professor Dr. iur. Heribert Hirte, LL.M. (Berkeley), Köln/Hamburg	
Entschuldung ohne Eröffnung? Reformbedarf auf dem Weg zur Restschuldbefreiung	943
von Professor Dr. Hugo Grote Köln/Remagen	
Vorsteuer aus der Verwaltervergütung – eine Übersicht	957
von Dr. Dietmar Onusseit	

Mitteilungen

der deutschen Patentanwälte

Herausgegeben vom Vorstand der Patentanwaltskammer



4

114. Jahrgang April 2023



D3-793

Aus dem Inhalt

Beiträge

- Weideneder** Dogmatische Einordnung des § 139 Abs. 1 S. 3 PatG – von Amts wegen zu berücksichtigende Einwendung oder zu erhebende Einrede?
- Möller** Die weitere Erosion des § 140 Abs. 4 MarkenG
- Hollenberg** Zur Reform der patentanwaltlichen Tätigkeitsverbote
- Meitinger** Die wechselhafte Geschichte der Konkurrenz des Elektrofahrzeugs mit dem Automobil mit Verbrennungsmotor

Entscheidungen

- EPA** T 1473/19 – contactless rotary joint / SCHLEIFRING – Auslegung von Patentansprüchen
mit Anmerkung Knüsel
- EPA** T 88/21 – Glass article / CORNING – Undisclosed Disclaimer und Teilpriorität
mit Anmerkung Kühn
- EPA** T 169/20 – Pouch with inner container / Reckitt – Das Patent ist sein eigenes Lexikon
mit Anmerkung Wulff
- BGH** HEITEC III – Duldung und Verwirkung
- EuGH** Sichtbarkeit eines Bauelements – Voraussetzungen für die Erlangung des Schutzes eines Musters
- EuGH** Packpapierspender – Design mit ausschließlich durch technische Funktion bedingte Erscheinung
- BGH** Kosten des Patentanwalts VII

Carl Heymanns Verlag

PVSt 4780
Art.-Nr. 56586304

Mitteilungen der deutschen Patentanwälte

Herausgegeben vom Vorstand der Patentanwaltskammer



Freischaltung der
recherchierbaren Onlineausgabe:
Kundenservice Wolters Kluwer Online
+ 49 (22 33) 37 60 - 70 50
onlineservice@wolterskluwer.com

Inhalt

Beiträge

Weideneder	Dogmatische Einordnung des § 139 Abs. 1 S. 3 PatG – von Amts wegen zu berücksichtigende Einwendung oder zu erhebende Einrede?	149
Möller	Die weitere Erosion des § 140 Abs. 4 MarkenG	154
Hollenberg	Zur Reform der patentanwaltlichen Tätigkeitsverbote	157
Meitinger	Die wechselhafte Geschichte der Konkurrenz des Elektrofahrzeugs mit dem Automobil mit Verbrennungsmotor	163

Entscheidungen

Patent

EPA	Entsch. vom 30.9.2022, T 1473/19 – contactless rotary joint / SCHLEIFRING Auslegung von Patentansprüchen	165
	<i>mit Anmerkung Knüsel</i>	169
EPA	Entsch. vom 15.11.2022, T 88/21 – Glass article / CORNING Undisclosed Disclaimer und Teilpriorität	170
	<i>mit Anmerkung Kühn</i>	173
EPA	Entsch. vom 23.1.2023, T 169/20 – Pouch with inner container / Reckitt Das Patent ist sein eigenes Lexikon	174
	<i>mit Anmerkung Wulff</i>	179

Marke

BGH	Urt. vom 26.1.2023, I ZR 56/19 – HEITEC III Duldung und Verwirkung	181
BPatG	Beschl. vom 26.9.2022, 26 W (pat) 501/21 – table mangelhafte Benutzung	186
	Leitsatz	188

Inhalt

	Design	
EuGH	Urt. vom 16.2.2023, C-472/21 – Sichtbarkeit eines Bauelements Voraussetzungen für die Erlangung des Schutzes eines Musters	189
EuGH	Urt. vom 2.3.2023, C-684/21 – Packpapierspender Design mit ausschließlich durch technische Funktion bedingte Erscheinung	193
	Kostenrecht	
BGH	Beschl. vom 13.10.2022, I ZB 59/19 – Kosten des Patentanwalts VII Leitsätze	196 198
	Verfahrensrecht	
BGH	Beschl. vom 27.9.2022, VI ZR 68/21 – Sicherheitsleistung in höherer Instanz	199

Rezensionen

Rehaag	Kühne/Nack, Rechtshandbuch Connected Cars	200
---------------	---	-----

Impressum

Schriftleitung

Verantwortlicher Schriftleiter: Patentanwalt Dr. rer. nat. Dipl.-Phys. Malte Köllner, Vogelweidstraße 8, 60596 Frankfurt, Tel.: 069/69 59 60-0, Telefax: 069/69 59 60-22, E-Mail: info@kollner.eu. Weitere Mitglieder der Schriftleitung: Patentanwälte Dr. rer. nat. Dipl.-Phys. Stefan Schohe, München, Dr. phil. nat. Dipl.-Biol. Anastassios Pischitzis, Frankfurt. Einsendungen, die sich auf den Inhalt der Zeitschrift beziehen, sind an die obige Anschrift des verantwortlichen Schriftleiters zu richten. Aufsätze und Bemerkungen geben die Meinung des Verfassers, nicht die der Schriftleitung oder des Verlages wieder.

Beiträge werden nur zur zeitlich unbeschränkten Alleinveröffentlichung angenommen. Die Annahme zur Veröffentlichung muss schriftlich erfolgen. Mit der Annahme erwirbt der Verlag vom Verfasser alle Nutzungsrechte, auch zur digitalen Nutzung (z.B. auf CD und im Internet) und zur weiteren Vervielfältigung zu gewerblichen Zwecken im Wege fotomechanischer oder anderer Verfahren. Für Manuskripte, die unaufgefordert eingesandt werden, wird keine Haftung übernommen.

Verlag

Wolters Kluwer Deutschland GmbH, Carl Heymanns Verlag, Freisinger Straße 3, 85716 Unterschleißheim, Ilka Reimann, Telefon 089/3 60 07-32 57, ilka.reimann@wolterskluwer.com (Kontakt unter Angabe der Kundennummer)

Wolters Kluwer Deutschland GmbH, Carl Heymanns Verlag, Wolters-Kluwer-Straße 1, 50354 Hürth, Telefon 0 22 33 / 37 60 - 60 00, Telefax 0 22 33 / 37 60 - 01 60 00. www.wolterskluwer-online.de/gwrs

Kundenservice: Telefon 02631/801-2222, e-mail: info-wkd@wolterskluwer.com (Kontakt unter Angabe der Kundennummer)

© 2023 Wolters Kluwer Deutschland GmbH/Carl Heymanns Verlag

Die Zeitschrift einschließlich aller ihrer Teile ist urheberrechtlich geschützt. Jeder Verwertung außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ist ohne die Zustimmung des Verlages unzulässig und strafbar. Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronischen Systemen, auch von Teilen der Zeitschrift zum innerbetrieblichen Gebrauch.

Bezugsbedingungen

Die Zeitschrift erscheint grundsätzlich monatlich. Jahresabonnement inkl. ein Online-Zugang. Gesamtpreis 269,00 € inkl. 17,60 € MwSt. zzgl. Versandkosten (20,40 € Inland/42,00 € Ausland). Bei Mehrfachlizenzen zzgl. 1,00 € je Nutzer/Monat zzgl. 7 % MwSt. Vorzugspreis für Bewerber/Studenten 50 % (zzgl. Versandkosten). Aufkündigung des Bezugs bis 30.09. zum Jahresende. Einzelheft 26,90 € inkl. 7 % MwSt. zzgl. Versandkosten.

Anzeigen

Anzeigenverkauf: Gabriele Wieneber, Telefon 02233/3760-7608, E-Mail: Gabriele.Wieneber@wolterskluwer.com

Anzeigendisposition: Lukas Reyes, Telefon 02233/3760-7743, E-Mail: anzeigen@wolterskluwer.com

Die Anzeigen werden nach der Preisliste Nr. 42 vom 1. 1. 2023 berechnet.

Satz: rdz GmbH, Siegburg

Druck: KRM Druk Miller Sp.K., Warszawa, Polen

ISSN 0026-6884

GRUR

WU
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

03-2174

Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht

Zeitschrift herausgegeben von der Deutschen Vereinigung
für gewerblichen Rechtsschutz und Urheberrecht



- 601** | MICHAEL LOSCHELDER
Geografische Angaben zwischen Kennzeichenrecht
und Instrument der gemeinsamen Agrarpolitik
- 603** | PETER MEIER-BECK
Die Prüfung der Rechtsbeständigkeit des Patents im Verfahren
des einstweiligen Rechtsschutzes wegen Patentverletzung
- 608** | HANNES HENKE
Beweislast für das menschliche Werkschaffen
- 614** | JONATHAN PUKAS
KI-Trainingsdaten und erweiterte kollektive Lizenzen
- 622** | LUCIE ANTOINE
Schutzbereich und Umarbeitungsbegriff im urheberrechtlichen
Programmschutz: Präzisierung durch den EuGH?
- 633** | EuGH
Ausschließlich technische Bedingtheit eines Gemeinschafts-
geschmackmusters – Papierfabrik Doetinchem (Papierspender)
(m. Anm. von Mühlendahl)
- 656** | EuGH
Begriffsbestimmung der Lebensmittel für besondere
medizinische Zwecke – Kwizda Pharma
(m. Anm. Hüttebräuker)
- 677** | OLG Düsseldorf
Prozessualer Geheimnisschutz für Erfüllung eines titulierten
Auskunftsanspruchs – Geheimnisschutz II

www.grur.org
www.grur.beck.de

9/2023

Seiten 601 bis 680
125. Jahrgang
29. April 2023


C.H. BECK



J450202309

Inhalt

EDITORIAL	601	MICHAEL LOSCHOLDER Geografische Angaben zwischen Kennzeichenrecht und Instrument der gemeinsamen Agrarpolitik
AUFSÄTZE	603	PETER MEIER-BECK Die Prüfung der Rechtsbeständigkeit des Patents im Verfahren des einstweiligen Rechtsschutzes wegen Patentverletzung
	608	HANNES HENKE Beweislast für das menschliche Werkschaffen. Künstliche Intelligenz als Herausforderung im urheberrechtlichen Verletzungsprozess
	614	JONATHAN PUKAS KI-Trainingsdaten und erweiterte kollektive Lizenzen. Generierung von Werken als KI-Trainingsdaten auf Basis erweiterter kollektiver Lizenzen
ZUR RECHTSPRECHUNG	622	LUCIE ANTOINE Schutzbereich und Umarbeitungsbegriff im urheberrechtlichen Programmschutz: Präzisierung durch den EuGH? Zugleich Besprechung von BGH „Action Replay“
MITTEILUNGEN	626	Stellungnahme des GRUR-Fachausschusses Wettbewerbs- und Markenrecht zum Referentenentwurf eines Gesetzes zur Umsetzung der RL (EU) 2020/1828 über Verbandsklagen zum Schutz der Kollektivinteressen der Verbraucher und zur Aufhebung der RL 2009/22/EG des BMJ (Stephan Freischem/ Gert Würtenberger)
	630	Protokoll der virtuellen Sitzung des Fachausschusses für Marken- und Wettbewerbsrecht am 7.3.2023 (Erhard Keller)
RECHTSPRECHUNG	633	EuGH 2.3.2023 – C-684/21 Ausschließlich technische Bedingtheit eines Gemeinschafts- geschmackmusters – Papierfabrik Doetinchem (Papierspender) (m. Anm. von Mühlendahl, S. 635)
Designrecht		
Markenrecht	637	BPatG 10.11.2022 – 25 W (pat) 6/22 Unterscheidungskraft aufgrund Merkmalskombination – lila kuchen manu faktur Mäkelbörger

- Wettbewerbsrecht
- 639** | BPatG 22.9.2022 – 30 W (pat) 73/21
Enger Schutzzumfang aufgrund eingeschränkter Kennzeichnungskraft – sanans/fluctus sanans
- 643** | BGH 2.2.2023 – III ZR 63/22
Absprache einer Mindestlaufzeit für Vertragsverlängerung bei vorzeitigem „Upgrade“ des bestehenden Mobilfunk-Erstvertrags – Basic-Phone-Vertrag
- 648** | OLG Köln 16.12.2022 – 6 U 111/22
Keine Irreführung durch geäußerte Rechtsansicht – Erben-Ermittlung
- 651** | OLG Schleswig 8.12.2022 – 6 U 5/22
Unlautere Nachahmung eines Fitnessgeräts – Beintrainer
- 654** | OLG Hamburg 12.12.2022 – 3 W 38/22
Verkehrsverständnis in Bezug auf nährwertbezogene Angabe „ohne Zucker“ für verpackte Trockenfrüchte – getrocknete Ananas
- Lebensmittelrecht
- 656** | EuGH 2.3.2023 – C-760/21
Begriffsbestimmung der Lebensmittel für besondere medizinische Zwecke – Kwizda Pharma (m. Anm. Hüttebräucker, S. 662)
- Heilmittelwerberecht
- 664** | OLG Hamm 9.2.2023 – 4 U 144/22
Bewerbung einer Mundspüllösung zur Corona-Prophylaxe – Corona-Mundspülung
- Verfahrensrecht
- 668** | BPatG 20.10.2022 – 30 W (pat) 69/21
Entrichtung der Beschwerdegebühr mittels Echtzeitüberweisung – Echtzeitüberweisung
- 671** | BPatG 16.2.2023 – 29 W (pat) 72/22
Ermessensfehlerhafte Entscheidung infolge Versagung rechtlichen Gehörs – BIRKO/Berkoflex
- 672** | OLG Düsseldorf 3.11.2022 – 2 U 51/22
Überprüfung der vorläufigen Vollstreckung nach angeblicher Patentverletzung – Feststellungsinteresse
- 677** | OLG Düsseldorf 4.1.2023 – 2 W 28/22
Prozessualer Geheimnisschutz für Erfüllung eines titulierten Auskunftsanspruchs – Geheimnisschutz II
- Rechtsprechung in Leitsätzen
- 679** | OLG Karlsruhe 22.12.2022 – 4 U 262/22
Werbung eines Marktplatzbetreibers von Internet-Apotheken für Inanspruchnahme ärztlicher Videosprechstunden – ärztliche Videosprechstunde
- 680** | OLG Düsseldorf 10.11.2022 – 20 U 68/21
Vermeintliches Angebot von Rechtsdienstleistungen bei Werbung für Online-Abonnements eines Wirtschaftsinformationsdienstes – Ihr ‚direkter Draht‘ zur Chefredaktion
- 680** | OLG Karlsruhe 13.10.2022 – 6 W 39/22
Rechtzeitige Erfüllung einer titulierten Auskunftspflicht – Auskunftspflicht
- 680** | BPatG 12.9.2022 – 2 Ni 41/16 (EP), KoF 137/21
Keine Notwendigkeit einer Doppelvertretung bei drohendem Restitutionsverfahren – Retroreflektive Folie II

V | Impressum

GRUR

Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht Rechtsprechungs-Report

Zeitschrift herausgegeben von der Deutschen Vereinigung
für gewerblichen Rechtsschutz und Urheberrecht



- 189 | JAN BERND NORDEMAN / JULIAN WAIBLINGER
Die Entwicklung der unter- und obergerichtlichen
Rechtsprechung zum Urheberrecht im Jahr 2022
- 200 | STEPHAN NEUHAUS
Die Dringlichkeit in zeitlicher Hinsicht bei der patentrechtlichen
einstweiligen Verfügung
- 205 | LG Düsseldorf
Wahrung der Dringlichkeitsfrist bei Abwarten einer
Rechtsbestandsentscheidung – Solarzelle II
- 211 | LG München I
Neubeginn der Dringlichkeitsfrist nach Urteil des EuGH
– Bortezomib II
- 213 | LG Leipzig
Täterschaftliche Haftung eines DNS-Resolver-Dienstes
– The Bitter Truth
- 216 | OLG Braunschweig
Markennutzung im Rahmen von Keyword-Advertising
– smava (m. Anm. Schöwerling)
- 224 | OLG Schleswig
Verpflichtung zur Grundpreisangabe bei nach der Stückzahl
bestimmten Duftkerzenset im Internet – 4er Set Stumpfenkerzen
- 232 | LG Frankfurt a. M.
Pflicht eines sozialen Netzwerks zur Entfernung kerngleicher
Äußerungen – Antisemitisches Pack

www.grur.org

5/2023

Seiten 189 bis 236
23. Jahrgang
Mai 2023

C.H. BECK



Inhalt

RECHTSPRECHUNGSBERICHT	189	JAN BERND NORDEMANN/JULIAN WAIBLINGER Die Entwicklung der unter- und obergerichtlichen Rechtsprechung zum Urheberrecht im Jahr 2022
ZUR RECHTSPRECHUNG	200	STEPHAN NEUHAUS Die Dringlichkeit in zeitlicher Hinsicht bei der patentrechtlichen einstweiligen Verfügung. Zugleich Besprechung von LG Düsseldorf „Solarzelle II“ und LG München I „Bortezomib II“
RECHTSPRECHUNG Patentrecht	205	LG Düsseldorf 15.12.2022 – 4 a O 91/22 Wahrung der Dringlichkeitsfrist bei Abwarten einer Rechtsbestandsentscheidung – Solarzelle II
	211	LG München I 20.7.2022 – 7 O 6982/22 Neubeginn der Dringlichkeitsfrist nach Urteil des EuGH – Bortezomib II
Urheberrecht	213	LG Leipzig 1.3.2023 – 05 O 807/22 Täterschaftliche Haftung eines DNS-Resolver-Dienstes – The Bitter Truth
Markenrecht	216	OLG Braunschweig 9.2.2023 – 2 U 1/22 Markennutzung im Rahmen von Keyword-Advertising – smava (m. Anm. Helena Schöwerling, S. 220)
	221	LG Hamburg 3.3.2023 – 315 O 274/21 Verletzung der bekannten Bildmarke „Hirschkopf“ durch Unionsmarke für Agavenspirituose – Jägermeister
Wettbewerbsrecht	224	OLG Schleswig 9.3.2023 – 6 U 36/22 Verpflichtung zur Grundpreisangabe bei nach der Stückzahl bestimmten Duftkerzenset im Internet – 4er Set Stumpfenkerzen
	228	OLG Köln 25.11.2022 – 6 U 102/22 Vorwurf der irreführenden Begründung des Kündigungsschreibens für Energielieferungsvertrag – Kündigung wegen Energiekrise

232 | LG Frankfurt a. M. 14.12.2022 – 2-03 O 325/22
**Pflicht eines sozialen Netzwerks zur Entfernung kerngleicher
Äußerungen – Antisemitisches Pack**

V | Impressum

NZWiSt

Neue Zeitschrift für Wirtschaft Steuer- und Unternehmensrecht

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN
VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z321

Herausgegeben von
 Prof. Dr. Katharina Beckemper
 Prof. Dr. Jens Bülte
 Prof. Dr. Dr. h. c. Gerhard Dannecker
 Dr. Gina Greeve
 Anke Hadamitzky
 Prof. Dr. Markus Jäger
 Thomas C. Knierim
 Dr. Astrid Lilie
 Prof. Dr. Andreas Mosbacher
 Prof. Dr. Tido Park
 Prof. Dr. Andreas Ransiek, LL.M.
 Prof. Dr. Thomas Rönnau
 Stefan Rolletschke
 Kai Sackreuther
 Prof. Dr. Christian Schröder
 Prof. Dr. Jürgen Taschke

Aus dem Inhalt

- T. Zimmermann*
Eingriffsbefugnisse im objektiven Vorverfahren
des Einziehungsrechts 161
- P. König*
Lösegeldzahlungen bei Angriffen mit Ransomware –
Rettungsanker oder strafrechtliches Risiko? 167
- C. Machitadze/M. Figatowski*
Zur strafrechtlichen Einziehung von Krypto-
währungen – Teil 2 171
- BGH*
Augenschein beweist nicht Inhalt; Einziehung
nach Insiderverstoß
(m. Anm. *Bittmann*) 177
- BGH*
Abgrenzung von Tateinheit und Tatmehrheit
bei Beihilfe
(m. Anm. *Kunze/Krüger*) 183
- FG Sachsen*
Umkehr der Steuerschuldnerschaft, Hinterzieher-
haftung, Haftungsbescheid
(m. Anm. *Schmittmann*) 189
- BGH*
Untreue bei Vergütung von Betriebsratsmitgliedern
(m. Anm. *Klose*) 195

Jahresregister
2022



C.H. BECK

5/2023

2. Mai 2023
12. Jahrgang S. 161–200



0950202305



Editorial	<i>Anke Hadamitzky</i> Neues aus dem Insolvenzrecht	III
Aufsätze	<i>Prof. Dr. Till Zimmermann</i> Eingriffsbefugnisse im objektiven Vorverfahren des Einziehungsrechts	161
	<i>Pia Marie König</i> Lösegeldzahlungen bei Angriffen mit Ransomware – Rettungsanker oder strafrechtliches Risiko?	167
	<i>Mag. iur. Chingiz Machitadze/Martin Figatowski</i> Zur strafrechtlichen Einziehung von Kryptowährungen – Teil 2	171
Rechtsprechung	Wirtschaftsstrafrecht	
	Augenschein beweist nicht Inhalt; Einziehung nach Insiderverstoß BGH, Beschluss vom 8. Februar 2023 – 2 StR 204/22 (m. Anm. <i>Bittmann</i>)	177
	Abgrenzung von Tateinheit und Tatmehrheit bei Beihilfe BGH, Beschluss vom 20. Oktober 2022 – 1 StR 70/22 (m. Anm. <i>Kunze/Krüger</i>)	183
	Selbständige erweiterte Einziehung BGH, Beschluss vom 21. Dezember 2022 – 3 StR 372/21 (m. Anm. <i>Bittmann</i>)	185
	Steuerstrafrecht/Steuerrecht	
	Strafrahmenwahl BGH, Urteil vom 19. Oktober 2022 – 1 StR 269/22 (m. Anm. <i>Rolletschke</i>)	187
	Umkehr der Steuerschuldnerschaft, Hinterzieherhaftung, Haftungsbescheid FG Sachsen, Beschluss vom 28. Juni 2022 – 8 V 465/22 (m. Anm. <i>Schmittmann</i>)	189
	Unternehmensstrafrecht	
	Untreue bei Vergütung von Betriebsratsmitgliedern BGH, Urteil vom 10. Januar 2023 – 6 StR 133/22 (m. Anm. <i>Klose</i>)	195
Impressum		IV
NZWiSt-Aktuell	Literaturspiegel Steuerstrafrecht – Stand 20.04.2023	VI

Betriebs Berater

BB

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z11

18 | 2023

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

2.5.2023 | 78. Jg.
Seiten 961–1024

DIE ERSTE SEITE

Thomas Ubber, RA/FAArbR

Die 4-Tage-Woche bei vollem Lohnausgleich: Auslöser einer massenweisen Tariffucht?

WIRTSCHAFTSRECHT

Michael Öttinger, RA, und **Dr. Carsten Schucht**, RA

BB-Rechtsprechungsreport zum Produktrecht 2022 – Teil II | 963

Dr. Ekkehard Helmig, RA

Herausforderungen und Folgerungen aus dem Diesel-Urteil des EuGH vom 21.3.2023 – C-100/21 | 968

STEUERRECHT

Dr. Christian Graw, RiBFH

BB-Rechtsprechungsreport zu Einkünften aus Vermietung und Verpachtung sowie aus privaten Veräußerungsgeschäften 2021/2022 | 984

BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

Mark Uschkurat, M.Sc., WP/StB, **Konstantin Säuberlich**, M.Sc., WP/StB, und **Stefanie Jordan**, WPin

Wesentlichkeitsüberlegungen in der Umsetzung der Berichterstattungspflichten der EU-Taxonomie | 1002

ARBEITSRECHT

Prof. Dr. Alexander Eufinger

Mitarbeiterbefragungen – zwischen nemo-tenetur-Grundsatz und Jones Day-Entscheidung | 1010

Dr. Michel Hoffmann, LL.B., RA/FAArbR, und **Emine Kahraman**

Digitale Arbeitsunfähigkeitsbescheinigung – ein Beitrag zur Einführung der elektronischen AU-Bescheinigung und (neuen) digitalen Erkenntniswegen | 1016

Wirtschaftsrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

EuGH: Bindungswirkung bestandskräftiger Entscheidungen nationaler Wettbewerbsbehörden (20.4.2023 – C-25/21)

EuGH: Bargeldakteure – Zur Geltung der EZB/2010/14/EZB/2012/19 (20.4.2023 – C-772/21)

BGH: Unterwerfung durch PDF (12.1.2023 – I ZR 49/22)

BGH: Rundfunkhaftung II (23.2.2023 – I ZR 155/21)

BGH: Zur Bindungswirkung einer abweisenden Entscheidung in Aufhebungsverfahren im Ursprungsstaat des Schiedspruchs für Vollstreckbarerklärungsverfahren im Inland sowie zur Reichweite einer Schiedsklausel (9.3.2023 – I ZB 33/22)

BGH: StB- und WP-Partnerschaftsgesellschaft: Auslegung einer Schlichtungsklausel (14.3.2023 – II ZR 152/21)

BGH: Zum Zurücktreten des das Insolvenzrecht beherrschenden Gleichbehandlungsgrundsatz hinter Individualinteressen einzelner Gläubiger (9.3.2023 – IX ZR 150/21)

BGH: Voraussetzungen der Begründung einer Masseverbindlichkeit durch Vereinbarung zwischen Gläubiger und Insolvenzverwalter über Insolvenzforderung (9.3.2023 – IX ZR 90/22)

BGH: Fluggastrechte – Ausgleichsanspruch nach Insolvenz der Fluggesellschaft (9.3.2023 – IX ZR 91/22)

BGH: Dieselverfahren – Unwirksamkeit der formularmäßigen Abtretung von Ansprüchen des Käufers an Finanzierungsbank (24.4.2023 – VIa ZR 1517/22)

OLG Frankfurt a.M.: Sperrung eines Social-Media-Kontos (27.3.2023 – 17 W 8/23)

OLG Frankfurt a.M.: Autocomplete-Funktion – Verknüpfung eines Unternehmen-Namens mit dem Begriff „bankrott“ (20.4.2023 – 16 U 10/22)

Gesetzgebung

BMJ: Commercial Courts und Gerichtssprache Englisch

Aufsätze

Michael Öttinger, RA, und Dr. Carsten Schucht, RA

BB-Rechtsprechungsreport zum Produktrecht 2022 – Teil II

Nachdem in Teil I (BB 2023, 899 ff.) Entscheidungen aus den Bereichen des Produkthaftungs- und Produktsicherheitsrechts vorgestellt wurden, erfolgt eine Darstellung aus den Bereichen des produktbezogenen Umweltschadensrechts und Stoffrechts.

Dr. Ekkehard Helmig, RA

Herausforderungen und Folgerungen aus dem Diesel-Urteil des EuGH vom 21.3.2023 – C-100/21

Der EuGH hat mit seinem Urteil vom 21.3.2023 – C-100/21 das deutsche Delikts- und Kaufvertragshaftungsrecht wesentlich beeinflusst. Danach entfalten die EU-Typgenehmigungsvorschriften unmittelbare deliktische und vertragliche Haftungsansprüche des individuellen Käufers, wenn sie denn – wie im „Diesel-Skandal“ millionenfach geschehen – nicht eingehalten worden sind. Die Anwendung von EU-Bestimmungen zur Produktkonformität und von technischen Normen als Instrumente der Durchsetzung des EU-Rechts und der auf EU-Ebene verfolgten Politiken ist allerdings juristisches Neuland. Die damit verbundenen Fragestellungen sollen vertiefend aufgegriffen und dargestellt werden.

Entscheidung

OLG Frankfurt a.M.: Hemmung der Verjährung des Gesamtschuldnerausgleichsanspruchs zwischen Kartellanten (6.12.2022 – 11 U 149/21 [Kart] – dazu BB-Kommentar von Dr. Maximilian Sattler, RA)

Steuerrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

EuGH: Ladepunkte für Elektrofahrzeuge – Bereitstellung von Vorrichtungen zum Aufladen von Elektrofahrzeugen, Lieferung der erforderlichen Elektrizität sowie Leistung von technischer Unterstützung und von IT-Diensten – Einstufung als „Lieferung von Gegenständen“ oder „Dienstleistung“ (20.4.2023 – C-282/22)

BFH: Kein Sonderausgabenabzug für Vorsorgeaufwendungen bei Bezug von steuerfreiem Arbeitslohn aus einer Tätigkeit in einem Drittstaat (14.12.2022 – X R 25/21)

BFH: Beteiligung an den Kosten der Lebensführung im Rahmen einer doppelten Haushaltsführung (12.1.2023 – VI R 39/19)

BFH: Keine inzidente Anfechtung einer Lohnsteuer-Anmeldung durch Anfechtung eines Lohnsteuer-Haftungsbescheids (15.2.2023 – VI R 13/21)

BFH: Nichtberücksichtigung „finaler“ ausländischer Betriebsstättenverluste (22.2.2023 – I R 35/22 [I R 32/18])

BFH: Erweiterte Kürzung: Keine teleologische Reduktion im Fall von Sondervergütungen an nicht der Gewerbesteuer unterliegende Mitunternehmer (9.3.2023 – IV R 25/20)

BFH: Prozessuale Möglichkeiten bei drohendem Ablauf der Rechtsmittelbegründungsfrist infolge von Verzögerungen bei der beantragten Akteneinsicht (3.4.2023 – X B 80/22)

BFH: Begründung eines Wiedereinsatzantrags (5.4.2023 – I B 98/21)

Gesetzgebung

BReg: Rückstände bei der FIU sind bald abgearbeitet

Sonstiges

ESTV: Bundesrat und Parlament empfehlen Umsetzung der Mindestbesteuerung zur Annahme

Aufsatz

Dr. Christian Graw, RiBFH

BB-Rechtsprechungsreport zu Einkünften aus Vermietung und Verpachtung sowie aus privaten Veräußerungsgeschäften 2021/2022

Der Beitrag gibt – an dieser Stelle erstmalig – einen Überblick über die wesentlichen Entscheidungen des IX. Senats des Bundesfinanzhofs (BFH) zur Immobilienbesteuerung aus den Jahren 2021 und 2022. Dies betrifft sowohl die laufenden Einkünfte (§ 21 EStG) als auch die Veräußerungseinkünfte (§ 23 EStG). Es ist beabsichtigt, diesen Report regelmäßig fortzuführen.

Entscheidungen

BFH: Verlustausgleichs- und -abzugsbeschränkung bei Zins-Währungsswaps; Feststellung des verbleibenden Verlustvortrags bei Termingeschäften (9.2.2023 – IV R 34/19)

FG Münster: Klageerhebung durch Steuerberater per Telefax noch zulässig trotz Möglichkeit der beSt-Beantragung per „Fast-Lane“ (14.4.2023 – 7 K 86/23 E)

Neuerscheinung Buch

Markus Gehrlin

Anwalts- und Steuerberaterhaftung

6. Auflage 2023 | Betriebs-Berater Schriftenreihe Wirtschaftsrecht | 269 S. | Broschur, € 109,-

ISBN: 978-3-8005-1842-5 | Infos unter: shop.ruw.de/18425

961

963

968

976

982

984

991

996



Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

Die Woche im Blick

1000

Rechnungslegung

ISSB: Update April 2023

EFRAG: Entwurf Übernahmeempfehlung für Änderungen an IAS 12

DRSC: Stellungnahme zum Diskussionsentwurf des MinBestRL-UmsG

Wirtschaftsprüfung

IDW: Pflichten des Abschlussprüfers nach § 29 KWG (IDW EPS 526 [03.2023])

IDW: Prüfungsstandard für KI-Systeme

IDW: Stellungnahme zum Diskussionsentwurf eines MinBestRL-UmsG

WPK: Stellungnahme zum Entwurf eines Abschnitts zur Einbeziehung von Konzernabschlussprüfungen in den vorgeschlagenen Prüfungsstandard für weniger komplexe Unternehmen (ISA for LCE)

WPK: Stellungnahme zum E-DRÄS 13

Veranstaltung

ikf/SG: ikf-impulse 21 „Wende I – Deutsche Wirtschaft wohin?“

Aufsatz

Mark Uschkurat, M.Sc., WP/StB, Konstantin Säuberlich, M.Sc., WP/StB, und Stefanie Jordan, WPIn

1002

Wesentlichkeitsüberlegungen in der Umsetzung der Berichterstattungspflichten der EU-Taxonomie

Unternehmen im Anwendungsbereich der Taxonomie-Verordnung sind für 2022 erstmals verpflichtet, qualitativ und quantitativ über ihre ökologisch nachhaltigen Umsatzerlöse, Investitionsausgaben (CapEx) und Betriebsausgaben (OpEx) zu berichten, nachdem im Erstanwendungsjahr 2021 noch umfangreiche Erleichterungen griffen. Dem Konzept der Wesentlichkeit kommt im Rahmen der Berichterstattung eine elementare Bedeutung zu, denn es soll aus Unternehmenssicht konkrete Hilfestellung geben, welche (nicht)finanziellen Aspekte berichtspflichtig sind, und aus Adressatensicht, welche Aspekte relevant und entscheidungserheblich sind. Neben zahlreichen Fragestellungen zur Auslegung der konkreten Anforderungen ist weiterhin unklar, wie das Konzept der Wesentlichkeit in den Rahmen der inhaltlichen und formalen Taxonomie-Anforderungen einzuordnen ist. Die jüngsten Äußerungen der EU-Kommission und der Europäischen Wertpapier- und Marktaufsichtsbehörde (European Securities and Markets Authority, ESMA) führen hierbei zu weiteren Unsicherheiten in der Anwenderschaft. Der Beitrag gibt einen aktuellen Überblick über die in der Finanz- und Nachhaltigkeitsberichterstattung etablierten Wesentlichkeitskonzepte und leitet Wesentlichkeitsüberlegungen ab, die den Anforderungen der Taxonomie-Verordnung nachkommen. Diese Überlegungen werden anhand praxisorientierter Anwendungsfälle illustriert.

Entscheidungen

BMF: Ertragsteuerliche Behandlung von Genussrechtskapital (11.4.2023 – IV C 6 – S 2133/19/10004:002 – dazu BB-Kommentar von Dr. Asmus Mihm, RA/FAStR)

1007

BMF: Einzelwertberichtigungen bei Kreditinstituten (12.4.2023 [Entwurf] – dazu BB-Kommentar von Dr. Thomas Lenz, StB)

1008

Neuerscheinung Buch

Dahl/Göpfert/Helm (Hrsg.)

Erfolg durch Mitbestimmung

1. Auflage 2023, Betriebs-Berater Schriftenreihe Arbeitsrecht

156 Seiten, Broschur, € 89,-

ISBN: 978-3-8005-1794-7/ Infos unter: shop.ruw.de/17947

Arbeitsrecht

Die Woche im Blick

1009

Entscheidungen

BAG: Ordentliche Kündigung – dringende betriebliche Erfordernisse – willkürliche Unternehmerentscheidung – Drittunternehmen (28.2.2023 – 2 AZR 227/22)

BAG: Vergütung – Diskriminierung von Teilzeitbeschäftigten (18.1.2023 – 5 AZR 108/22)

BAG: Betriebliche Vergütungsordnung – tarifgebundener Arbeitgeber – Ein- und Umgruppierungen – grober Verstoß (14.2.2023 – 1 ABR 9/22)

Aufsätze

Prof. Dr. Alexander Eufinger

1010

Mitarbeiterbefragungen – zwischen nemo-tenetur-Grundsatz und Jones Day-Entscheidung

Compliance-Interviews, d.h. Befragungen der Mitarbeiter im Zuge unternehmensinterner Untersuchungen, sind für Unternehmen eine wichtige Erkenntnisquelle bei der Aufdeckung von Compliance-Verstößen. In diesem Zusammenhang stellt sich zwangsläufig die Frage, ob Arbeitnehmer auskunftspflichtig sind oder ob ihnen unter Umständen ein Aussageverweigerungsrecht zusteht (nemo-tenetur-Grundsatz). Darüber hinaus ist für die betroffenen Arbeitnehmer von großer Bedeutung, ob aus der Befragung gewonnene Erkenntnisse in einem etwaigen strafrechtlichen Verfahren gegen sie verwendet werden können.

Dr. Michel Hoffmann, LL.B., RA/FAArbR, und Emine Kahraman

1016

Digitale Arbeitsunfähigkeitsbescheinigung – ein Beitrag zur Einführung der elektronischen AU-Bescheinigung und (neuen) digitalen Erkenntniswegen

Seit dem 1.1.2023 existiert nach mehreren verschobenen Anläufen die elektronische Arbeitsunfähigkeitsbescheinigung (eAU). Diese ist bei gesetzlich Versicherten grundsätzlich digital von Unternehmen selbst abzurufen, nachdem sie vom behandelnden Arzt an die zuständige Krankenkasse übermittelt wurde und dort zum Abruf bereitgestellt worden ist. Der Digitalisierungsfortschritt betrifft allerdings nicht nur den Übermittlungsweg der AU-Bescheinigung, sondern seit Lockerung des Fernbehandlungsverbots für Ärzte 2018 vermehrt auch die Erlangung der AU-Bescheinigung über digitale Erkenntniswege. Ob derart erlangten AU-Bescheinigungen der gleiche hohe Beweiswert zukommen kann und wie sich Unternehmen mit Blick auf digitale Angebote und Übermittlungswege bestmöglich positionieren können, ist ebenfalls Gegenstand des Beitrags.

Entscheidung

BAG: Zustimmungseretzungsverfahren – Nachholung von innerbetrieblichen Stellenausschreibungen

1021

(11.10.2022 – 1 ABR 16/21 – dazu BB-Kommentar von Thomas Niklas, RA/FAArbR)

Die Erste Seite

Thomas Ueber, RA/FAArbR

Die 4-Tage-Woche bei vollem Lohnausgleich: Auslöser einer massenweisen Tarifrucht?

Impressum/Vorschau

VIII

Betriebs Berater

BB

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z11

19 | 2023

Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Recht ... Wirtschaft ... 8.5.2023 | 78. Jg. Seiten 1025-1088

DIE ERSTE SEITE

Dr. Ulrich Hagel, RA, und Michael Wiedmann, RA

Der Menschenrechtsbeauftragte – Das (noch) unbekannte Wesen der LkSG-Compliance

WIRTSCHAFTSRECHT

Dr. Konstantin Thress, RA

Geheimnisschutz-Compliance im Unternehmen – Ein Wettlauf mit der Zeit | 1027

Benjamin Weber, RA, und Marcel Werner, RA

Compliance in Stiftungen – Mehrwert oder Papiertiger? | 1031

STEUERRECHT

Prof. Dr. Heinz Kußmaul und Dr. Marcel Schmeer

Tax Compliance ein Novum in der Betriebswirtschaftlichen Steuerlehre? | 1047

Prof. Dr. Tanja Leibold

Tax-Compliance-Pflichten des GmbH-Geschäftsführers | 1052

BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

Prof. Dr. Andreas Hoffjan, Nicole Bartosch, M.Sc., und Nora Janine Schröder, M.Sc.

Prozesse als Ausgangspunkt für die Identifikation von Compliance-Risiken im Mittelstand | 1066

ARBEITSRECHT

Prof. Dr. Gregor Thüsing, LL.M., Philip Musiol und Dr. Yannick Peisker

Arbeitszeiterfassung als Instrument des Arbeitnehmerschutzes | 1076

Theodor B. Cisch, RA, Christine Bleeck, RAin/FAinArbR, und Dr. Michael Karst, RA

BB-Rechtsprechungsreport zur betrieblichen Altersversorgung 2022/2023 | 1081

Schwerpunktheft
Compliance

Wirtschaftsrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

EuGH: Meta-Tags – Zum Gerichtsstand bei Keyword Advertising-Klagen (27.4.2023 – C-104/22)

EuGH: Mehrheitsvoraussetzungen von gemeinsamen Markeninhabern für Lizenzerteilung oder -entziehung (27.4.2023 – C-686/21)

EuGH-Schlussanträge: DSGVO-Geldbuße gegen Unternehmen – Zurechnung von Mitarbeiter-Verstößen (27.4.2023 – C-807/21)

BGH: DACHSER (12.1.2023 – I ZR 86/22)

BGH: Geschäftsführerhaftung der geschäftsführenden GmbH einer GmbH & Co. KG (14.3.2023 – II ZR 162/21)

BGH: Zivilprozess, Beiziehung von Ermittlungs-/Strafakten (§ 302 Nr. 1 InsO) (16.3.2023 – III ZR 104/21)

BGH: Deliktische Produzentenhaftung (21.3.2023 – VI ZR 1369/20)

BGH: Dieselskandal – Schadensersatzanspruch bei Aufspielung eines Software-Updates mit Thermofenster (6.2.2023 – VIa ZR 419/21)

BGH: Haftung des Treuhänders (16.3.2023 – IX ZR 150/22)

BGH: Keine Gerichtsstandbestimmung mehr nach § 36 Abs. 1 Nr. 6 ZPO bei vollständiger Klagerücknahme (14.3.2023 – X ARZ 586/22)

OLG Brandenburg: Handelsregisteranmeldung durch künftigen Geschäftsführer (30.3.2023 – 7 W 31/23)

Gesetzgebung

EU-Kommission: Geltung des DMA seit 2.5.2023

Aufsätze

Dr. Konstantin Thress, RA

Geheimnisschutz-Compliance im Unternehmen – Ein Wettlauf mit der Zeit

Der Beitrag untersucht die Anforderungen an den Geheimnisschutz im Lichte des GeschGehG vom 18.4.2019. Vier Jahre Anwendungs- und Entscheidungspraxis zeigen: Die Gerichte tendieren zu strengen Anforderungen an den Geheimnisschutz. Die Umsetzung eines angemessenen Schutzkonzepts im Unternehmen ist Aufgabe der Geschäftsführung/des Vorstands. Ziel des Beitrags ist die Darstellung der aktuellen Entwicklungen in der Rechtsprechung und die Sensibilisierung der Geheimnissinhaber für kritische Anwendungsfälle in der Praxis.

Benjamin Weber, RA, und Marcel Werner, RA

Compliance in Stiftungen – Mehrwert oder Papiertiger?

Das Thema Compliance nimmt in seiner Bedeutung stetig zu. Auch für steuerbegünstigte Körperschaften spielt die Einhaltung der für sie geltenden satzungsmäßigen und gesetzlichen Vorgaben eine immer bedeutendere Rolle. Die gesetzliche Einführung der Business Judgement Rule (BJR) zum 1.7.2023 für Stiftungen des bürgerlichen Rechts bietet zukünftig auch für deren Organe eine Orientierung, wann eine Pflichtverletzung des verantwortlichen Organs im Rahmen der laufenden Geschäftsführung vorliegt und wann nicht.

Entscheidungen

BGH: Unanfechtbarkeit eines sittenwidrig erwirkten satzungsändernden Gesellschafterbeschlusses (6.12.2022 – II ZR 187/21 – dazu BB-Kommentar von

Prof. Dr. Heribert Heckschen, Notar)

BGH: Qualifizierte elektronische Signatur i. S. d. § 130a Abs. 3 ZPO (19.1.2023 – V ZB 28/22)

BGH: www.jameda.de I (13.12.2022 – VI ZR 54/21) und

BGH: www.jameda.de II (13.12.2022 – VI ZR 60/21)

Dazu BB-Kommentar von **Prof. Dr. Fabian Stancke)**

Steuerrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

EuGH: Unrechtmäßiger Verbrauch von Elektrizität – regionale Regelung eines Mitgliedstaats – von Gemeinden betraute Einrichtung sui generis – Begriff „unbedeutender Umfang der Tätigkeit“ (27.4.2023 – C-677/21)

EuGH: Besteuerung der Einkünfte aus im Gebiet eines Mitgliedstaats belegenen Immobilien – Ungleichbehandlung von gebietsansässigen und gebietsfremden Fonds – Steuerbefreiung nur der gebietsansässigen Fonds – Vergleichbarkeit der Situationen – Erfordernis, die Kohärenz des nationalen Steuersystems zu gewährleisten (27.4.2023 – C-537/20)

BFH: Vermietung von Ferienwohnungen; eigennützige Treuhand – Die Entscheidung wurde nachträglich zur amtlichen Veröffentlichung bestimmt; sie war seit dem 27.8.2020 als NV-Entscheidung abrufbar (28.5.2020 – IV R 10/18)

BFH: Verwendung von Biogas zur Erzeugung von Strom (17.1.2023 – VII R 54/20)

BFH: Geleistete Anzahlungen als Verwaltungsvermögen i. S. des § 13b ErbStG (1.2.2023 – II R 36/20)

Aufsätze

Prof. Dr. Heinz Kußmaul und Dr. Marcel Schmeer

Tax Compliance ein Novum in der Betriebswirtschaftlichen Steuerlehre?

Tax Compliance ist en vogue. Das zeigt sich unter anderem daran, dass sich zahlreiche Kommentare, Zeitschriftenaufsätze, Dissertationen oder Seminare der Thematik widmen, die nicht vollkommen neu ist, sondern im Kern vielmehr schon immer von Bedeutung war. Der Beitrag untersucht daher, inwiefern sich die Einhaltung steuerrechtlicher Vorschriften damals und die Tax Compliance heute unterscheiden, warum die Tax Compliance derart an Bedeutung gewonnen hat und ob es sich hierbei um ein Novum in der Betriebswirtschaftlichen Steuerlehre handelt.

Prof. Dr. Tanja Leibold

Tax-Compliance-Pflichten des GmbH-Geschäftsführers

Risiken erkennen, Haftung vermeiden und Möglichkeiten des Art. 97 § 38 EGAO nutzen

Mit der Einführung des Art. 97 § 38 EGAO im DAC-7-Umsetzungsgesetz hat das Thema Tax Compliance neue Bedeutung gewonnen, da es erstmals möglich ist, mit einem von der Betriebsprüfung als wirksam akzeptierten steuerlichen Kontrollsystem Erleichterungen für zukünftige Betriebsprüfungen zu erreichen. Neu ist vor allem auch die Möglichkeit, sich ein steuerliches Kontrollsystem durch die Betriebsprüfung als wirksam „zertifizieren“ zu lassen und damit jenseits möglicher Prüfungserleichterungen auch mehr Rechtssicherheit im Hinblick auf eine straf- und haftungsvermeidende Wirkung von Tax-Compliance-Maßnahmen zu erlangen. Diese neuen Perspektiven für ein kooperatives Besteuerungsverfahren sollten nicht nur Großbetrieben vorbehalten sein, sondern auch von kleinen und mittelständischen, häufig in der Rechtsform der GmbH organisierten Unternehmen genutzt werden, nicht zuletzt, um die persönlichen Haftungsrisiken der Geschäftsführer zu minimieren.

Entscheidungen

BFH: Zur Besteuerung von Stock Options im Fall des Ansässigkeitswechsels (21.12.2022 – I R 11/20)

BFH: Zur Glaubhaftmachung der Erkrankung eines nicht vertretenen Klägers gemäß § 227 Abs. 2 ZPO (31.3.2023 – VIII B 20/22)

1025

1045

1027

1031

1036

1041

1043

1043

1047

1052

1056

1061



Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

Die Woche im Blick

1064

Rechnungslegung

ISSB: Übergangsimpementierungsgruppe IFRS S1 und IFRS S2
EFRAG: Diskussionspapier zu immateriellen Vermögensgegenständen

DRSC: Stellungnahme zur EU-Umwelttaxonomie
DRSC: Mitschnitte der 16. Sitzung des FA Nachhaltigkeitsbericht-erstattung
DRSC: Ergebnisse der FA-Sitzungen vom März 2023

Wirtschaftsprüfung

IAASB: Konsultationsprozess ISA 570
IAASB: Vorgezogener Konsultationsprozess ISSA 5000

Finanzierung

KfW/ifo: Kreditzugang im Mittelstand verbessert sich leicht

Betriebswirtschaft

Deloitte: Starke Akquisitionstätigkeit trotz Unsicherheiten – Investitionen vor allem im Westen geplant
WTW: Abnahme der weltweiten M&A-Deals – trotzdem Optimismus für 2023

Aufsatz

Prof. Dr. Andreas Hoffjan, Nicole Bartosch, M.Sc., und Nora Janine Schröder, M.Sc.

1066

Prozesse als Ausgangspunkt für die Identifikation von Compliance-Risiken im Mittelstand

Die Einführung eines ganzheitlichen Compliance-Management-Systems bei mittelständischen Unternehmen steckt aktuell noch „in den Kinderschuhen“. Wege zur Identifikation von Compliance-Risiken und die Einführung adäquater Maßnahmen müssen für die Unternehmen umsetzbar sein und dabei finanzielle sowie personelle Ressourcen der Unternehmen schonen. Der Beitrag zeigt die wesentlichen Vorteile des Einsatzes von Prozessmanagement als Grundlage für ein Compliance-Management-System. Dazu werden die Ergebnisse einer qualitativen Interviewstudie mit 25 Geschäftsführern, Prozess- oder Compliance-Managern vorgestellt und zentrale Handlungsempfehlungen für die Nutzung des Prozessmanagements als Ausgangspunkt für ein umfassendes Compliance-Management-System herausgearbeitet.

Entscheidung

FG Düsseldorf: Der Gewinn aus der Veräußerung von GmbH-Anteilen kann trotz vorheriger Teilwertabschreibung nach § 3 Nr. 40 EStG/§ 8b Abs. 2 KStG steuerfrei sein, wenn die Anteile aus einer Aufspaltung vor SEStEG herrühren
 (14.3.2023 – 13 K 2780/20 F – dazu BB-Kommentar von **Dr. Martin Bünning, RA/StB**)

1070

Frankfurter Krypto Konferenz
 9. November 2023
 Steigenberger Frankfurter Hof
ruw.de/krypto

Arbeitsrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

BAG: Urlaub – Verfall – Krankheit – Obliegenheit des Arbeitgebers (20.12.2022 – 9 AZR 401/19)
BAG: Darlegungslast bei Fortsetzungserkrankungen – Datenschutz (18.1.2023 – 5 AZR 93/22)
BAG: Urlaubsanspruch – Erlöschen – Frist – Handlungserfordernisse des Arbeitgebers (31.1.2023 – 9 AZR 85/22)
BAG: Mindesturlaub – 15 Monatsfrist – Mitwirkungsobliegenheiten (31.1.2023 – 9 AZR 107/20)
BAG: Betriebliche Altersversorgung – AGB – laufende Rentenzahlungen – Kapitalwahlrecht – Ersetzungsbefugnis (17.1.2023 – 3 AZR 501/21)
BAG: Kündigung – Bedrohung Vorgesetzter und dessen Familie – versehentlich falsche Sozialdaten – Kenntnis (28.2.2023 – 2 AZR 194/22)
BAG: Betriebliche Altersversorgung – künftig wiederkehrende Leistung – freiwillige Zahlung – Titulierungsinteresse – Versorgungszusagen (14.3.2023 – 3 AZR 175/22)

Aufsätze

Prof. Dr. Gregor Thüsing, LL.M., Philip Musiol und Dr. Yannick Peisker

1076

Arbeitszeiterfassung als Instrument des Arbeitnehmerschutzes

Erste Hinweise zum Referentenentwurf eines Gesetzes zur Änderung des Arbeitszeitgesetzes und anderer Gesetze
 Der Referentenentwurf eines Gesetzes zur Änderung des Arbeitszeitgesetzes und anderer Gesetze, mit denen die Entscheidung CCOO des EuGH (EuGH, 14.5.2019 – C-55/18, NZA 2019, 68; daran anknüpfend BAG, 13.9.2021 – 1 ABR 22/21, BB 2023, 768 m. BB-Komm. Ley) umgesetzt werden soll, liegt vor. Vieles war wohl so zu erwarten, einiges überrascht dann doch. In wesentlichen Punkten schöpft das neue Recht die europarechtlichen Spielräume nicht aus. Das mag rechtspolitisch gewollt und begründbar sein, muss es dann aber eben auch.

Theodor B. Cisch, RA, Christine Bleleck, RAin/FAinArbR, und Dr. Michael Karst, RA

1081

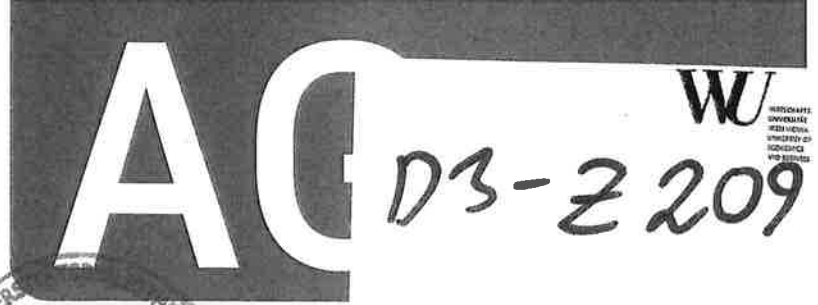
BB-Rechtsprechungsreport zur betrieblichen Altersversorgung 2022/2023

Der 3. Senat des Bundesarbeitsgerichts (BAG) hat durch seine Rechtsprechung im aktuellen Berichtszeitraum (April 2022 bis März 2023) das Rechtsgebiet der betrieblichen Altersversorgung weiterentwickelt. Schwerpunkte lagen dabei auf der Kontrolle von Klauseln in Versorgungszusagen nach dem Recht der Allgemeinen Geschäftsbedingungen sowie der Änderung von Versorgungszusagen und den dafür anzulegenden Prüfungsmaßstäben. Erstmals befasst hat sich das BAG mit dem durch das Betriebsrentenstärkungsgesetz neu eingeführten verpflichtenden Arbeitgeberzuschuss zur Entgeltumwandlung (§ 1a Abs. 1a BetrAVG). Weitergeführt hat das BAG seine Rechtsprechung aus den Vorjahren zur Anpassungsprüfung von laufenden Betriebsrenten, insbesondere zur Anpassung von Pensionskassenrenten und zum Berechnungsdurchgriff in Konzernkonstellationen.

Die Erste Seite

Dr. Ulrich Hagel, RA, und Michael Wiedmann, RA
Der Menschenrechtsbeauftragte – Das (noch) unbekannte Wesen der LkSG-Compliance
Impressum/Vorschau

VIII



Die Aktiengesellschaft

Zeitschrift für deutsches, europäisches
und internationales Aktien-, Unternehmens-
und Kapitalmarktrecht

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

die-aktiengesellschaft.de

in Verbindung mit VorsRIBGH Manfred Born · Prof. Dr. Volker Emmerich ·
PräsBVerfG Prof. Dr. Stephan Harbarth · Prof. Dr. Jens Koch · Prof. Dr. Dr. h.c.
Uwe H. Schneider · RA Prof. Dr. Jochen Vetter · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Zöllner

Zwei, die zusammengehören:
ZEITSCHRIFT



Profitieren Sie von Ihrer
ONLINE-DATENBANK

Podium > Vera Rothenburg / Laura Moench – Führungspositionen-Richtlinie:
Strengere Vorgaben für deutsche börsennotierte Unternehmen? 217

Aufsätze > Kai Hasselbach / Max Alles – Wertpapierdarlehen – Übernahme-
und wertpapierrechtliche Aspekte 220

Matthias Kieseewetter / Nico Frehse – Öffentliche Übernahmen
durch Finanzinvestoren – Praxisrelevante Aspekte 230

Steuer-Journal > Burkhard Binnewies / Michael Tippelhofer – Besteuerung von Stock
Options bei Wohnsitzwechsel von Mitarbeitern (Anmerkung zu
BFH v. 21.12.2022 – I R 11/20, AG 2023, 246) 238

Rechtsprechung > Steuerrecht: Zurechnung eines Einkünftebestands im Verhältnis
zwischen einer Kapitalgesellschaft und deren (Allein-)Gesellschafter;
Aktienwindel; Durchgriff (BFH, Urt. v. 16.2.2022 – X R 3/19) 240

Steuerrecht: Besteuerung von Stock Options im Fall des Ansässig-
keitswechsels (BFH, Urt. v. 21.12.2022 – I R 11/20) 246

Organhaftung: Haftung von Aufsichtsratsmitgliedern einer AG wegen
unterlassener Geltendmachung von Schadensersatzansprüchen
gegen Vorstandsmitglieder (Arcandor-Fall) (OLG Hamm, Urt. v.
6.4.2022 – 8 U 73/12) 249

Rechts-Report

Matthias Heusel – Die SE & Co. KG und das Arbeitnehmer-
beteiligungsverfahren – Zu LAG Nürnberg v. 1.9.2022 – 1 TaBV 27/21
und LAG Nürnberg v. 1.9.2022 – 3 TaBV 29/21 R92

ottoschmidt

Börsenpflichtblatt
der Frankfurter
Wertpapierbörse



86209402307



Die Aktiengesellschaft

Zeitschrift für deutsches, europäisches und internationales Aktien- und Kapitalmarktrecht



Herausgeber:

Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann, LL.M., Universität Tübingen, E-Mail: assmann@jura.uni-tuebingen.de
 Prof. Dr. Mathias Habersack, Universität München, E-Mail: mathias.habersack@jura.uni-muenchen.de

in Verbindung mit VorsRiBGH Manfred Born, Karlsruhe · Prof. Dr. Volker Emmerich, Bayreuth · PräsBVerfG Prof. Dr. Stephan Harbarth, LL.M., Karlsruhe · Prof. Dr. Jens Koch, Köln · Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider, Mainz/Frankfurt a.M. · RA Prof. Dr. Jochen Vetter, München · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Zöllner, Tübingen

Ständige Mitarbeiter AG-Report:

RA Prof. Dr. Michael Arnold, Stuttgart · Prof. Dr. Walter Bayer, Jena · Dipl.-Verw. Wiss. Marianne Gajo, Spaichingen · RA Dr. Thorsten Kuthe, Köln · Dr. Thomas Ledermann, Hamburg · Dr. Franz-Josef Leven, Frankfurt a.M. · Dr. Stefan Mai, Frankfurt a.M. · RA Dr. Stefan Mutter, Düsseldorf · Dr. Sandra Reich, Gräfelting · Markus Rieger, Wolftrathshausen · WP Prof. Dr. Eberhard Scheffler, Hamburg · Dipl.-Vw. Christoph Schlienkamp, Düsseldorf · Andreas Schmidt, München · Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider, Mainz/Frankfurt a.M. · RAin Daniela Weber-Rey, LL.M., Frankfurt a.M. · RA Dr. Jochen Weck, München · RAin Madeleine Zipperle, Köln

Steuer-Journal:

Streck Mack Schwedhelm, Rechtsanwälte/Fachanwälte für Steuerrecht, Köln/Berlin/München

Inhalt

die-aktiengesellschaft.de

Podium

RAin Dr. Vera Rothenburg / RAin Laura Moench – Führungspositionen-Richtlinie: Strengere Vorgaben für deutsche börsennotierte Unternehmen?

Nach jahrelangen Verhandlungen trat am 27.12.2022 die Führungspositionen-Richtlinie in Kraft. Die Richtlinienvorgaben gehen in wesentlichen Aspekten über die bestehenden deutschen gesetzlichen Vorgaben zu Geschlechterquoten in Führungsgremien börsennotierter Unternehmen hinaus. Ob sich Unternehmen in Deutschland deshalb tatsächlich auf strengere Vorgaben im deutschen Recht einstellen müssen, ist noch offen. ... 217

Aufsätze

RA Dr. Kai Hasselbach / RA Dr. Max Alles, LL.M. (Columbia), MBA (Cambridge), Attorney-at-Law (New York), Solicitor (England & Wales) – Wertpapierdarlehen – Übernahme- und wertpapierrechtliche Aspekte

Wertpapierdarlehen sind in der Praxis öffentlicher Übernahmen von erheblicher Bedeutung. Dennoch sind zahlreiche wertpapier- und übernahmerechtliche Fragen beim Einsatz von Wertpapierdarlehen noch unbeantwortet; das gilt vor allem für die Berücksichtigung dieses Instruments bei der Festlegung des Mindestangebotspreises nach § 31 WpÜG. Der Beitrag beleuchtet diese Fragen aus rechtstechnischer Sicht und stellt praxistaugliche Lösungsansätze vor. 220

RA Dr. Matthias Kiesewetter, LL.M. (Hull) / RA Dr. Nico Frehse – Öffentliche Übernahmen durch Finanzinvestoren – Praxisrelevante Aspekte

Der Beitrag befasst sich mit praxisrelevanten Aspekten beim Erwerb börsennotierter Gesellschaften unter Beteiligung von Finanzinvestoren. Besonderes Augenmerk gilt dabei ausgewählten Themen, die sich sowohl aus der Anwendung des WpÜG auf diese Investorenklasse als auch aus der Ausgestaltung typischer PE-Strukturen in einem „public Kontext“ ergeben. Grundlage der Analyse bilden die im Zeitraum 2012 bis 2022 veröffentlichten Übernahmeangebote. 230



Nutzen Sie die Otto Schmidt Zeitschriften-App mit direktem Zugang zum Selbststudium nach § 15
 FAQ. Einfach die App laden und mit den Zugangsdaten aus Otto Schmidt online anmelden.

Inhalt

Steuer-Journal

RA FAStR Prof. Dr. Burkhard Binnewies / StB Dr. Michael Tippelhofer – Besteuerung von Stock Options bei Wohnsitzwechsel von Mitarbeitern – Anmerkung zu BFH v. 21.12.2022 – I R 11/20, AG 2023, 246	238
--	-----

Rechtsprechung

Steuerrecht: Zurechnung eines Einkünftebestands im Verhältnis zwischen einer Kapitalgesellschaft und deren (Allein-)Gesellschafter; Aktienschwindel; Durchgriff (BFH, Ur. v. 16.2.2022 – X R 3/19)	240
Steuerrecht: Besteuerung von Stock Options im Fall des Ansässigkeitswechsels (BFH, Ur. v. 21.12.2022 – I R 11/20)	246
Organhaftung: Haftung von Aufsichtsratsmitgliedern einer AG wegen unterlassener Geltendmachung von Schadensersatzansprüchen gegen Vorstandsmitglieder (Arcandor-Fall) (OLG Hamm, Ur. v. 6.4.2022 – 8 U 73/12)	249

AG Report**Rechts-Report |** Aus der Rechtsprechung

Die SE & Co. KG und das Arbeitnehmerbeteiligungsverfahren – Zu LAG Nürnberg v. 1.9.2022 – 1 TaBV 27/21 und LAG Nürnberg v. 1.9.2022 – 3 TaBV 29/21 (Matthias Heusel)	R92
--	-----

Rechts-Report | Environmental Social Governance (ESG)

Sustainable Finance: Zusätzliche Transparenz zu fossilen Gasen und Kernenergie in den RTS zur Offenlegungs-VO (Sandra Reich)	R94
--	-----

Kapitalmarkt-Report | Börse

BaFin ermittelt wegen Identitätsdiebstahl (Marianne Gajo)	R95
Keine Anerkennung von sechs indischen Zentralen Gegenparteien durch ESMA (Marianne Gajo)	R95
ESMA und FCA arbeiten bei britischen Benchmark-Administratoren zusammen (Marianne Gajo)	R95
Europäische Börsen kooperieren bei EU-Datenbank (Marianne Gajo)	R95
Euronext lanciert belgischen ESG-Index (Marianne Gajo)	R96
Europäische Investitionsbank begibt erste digitale Anleihe in Pfund Sterling (Marianne Gajo)	R96
Euronext gibt Angebot für Fondsplattform Allfunds ab (Marianne Gajo)	R96
Coinmetro erwirbt Fundraising-Plattform Ignium (Marianne Gajo)	R97
Archax führt regulierte Verwahrstelle für digitale Vermögenswerte ein (Marianne Gajo)	R97

Branchen- und Unternehmens-Report | Branchen-Nachrichten

Baubranche vor Herausforderungen (Marion Müller)	R97
Gastgewerbeumsatz im Jahr 2022 gestiegen (Marion Müller)	R98
Besucherzahlen in Theatern und Konzertsälen steigen (Marion Müller)	R98



Krisenfest.

Auf der Schnittstelle zwischen Bank- und Insolvenzrecht beantworten die Autoren sämtliche Fragen, die sich aus der Insolvenz des Bankkunden für die typischen Abläufe und die verschiedenen Sparten des Bankgeschäfts ergeben. Zudem werden sowohl die Möglichkeiten als auch die Grenzen insolvenzfester Vertragskonstruktionen aufgezeigt.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter otto-schmidt.de

Inhalt

Branchen- und Unternehmens-Report | Jahresabschlüsse

Beiersdorf AG – Konzernabschluss zum 31.12.2022 (*Christoph Schlienkamp*) R99
Gerresheimer AG – Konzernabschluss zum 30.11.2022 (*Christoph Schlienkamp*) R100

Bibliothek

Zeitschriftenspiegel (*Rafael Harnos*) R102

**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.**

Fortbildungspflicht 2023 schon erfüllt?

Fachanwalt bleiben leicht gemacht – mit den Zeitschriften und Beratermodulen von Otto Schmidt. Exklusiv und kostenlos für Abonnenten. Auch im Probe-Abo!



Mehr erfahren unter otto-schmidt.de/15FAO

WM**WERTPAPIER-
MITTEILUNGEN****Zeitschrift
für Wirtschafts-
und Bankrecht****17**29. April 2023
77. Jahrgang
Seiten 801-852**WU**
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS**D3-Z187****Redaktion:**Rechtsanwalt
Dr. Christopher Kienle,
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt
Dr. Andreas Lange,
Frankfurt a. M.Prof. Dr. Tobias Lettl,
PotsdamRechtsanwalt
Dr. Helmut Merkel,
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt
Arne Wittig,
Frankfurt a. M.**Redaktionsbeirat:**Rechtsanwalt
Thorsten Höche,
BerlinProf. Dr. Jens-Hinrich Binder,
TübingenVizepräsident des BGH
Prof. Dr. Jürgen Ellenberger,
KarlsruheRechtsanwältin
Dr. Anna Heidelbach,
Frankfurt a. M.Rechtsanwältin
Dr. Karen Kuder,
Frankfurt a. M.Richterin am BGH
Ilse Lohmann,
KarlsruheProf. Dr. Peter O. Mülbert,
Mainz**AUS DEM INHALT:**

Seite 801

Rechtsanwalt Dr. Volker Lang, Bonn

Die Bepreisung von Informationsleistungen im Zahlungsverkehr
– Zur Angemessenheit eines Entgeltes nach §§ 675d Abs. 4 Satz 2,
312a Abs. 4 BGB –

Seite 807

EuGH, 20.10.2022 – Rs. C-473/20

Pflicht zur Aktualisierung der „Angaben von wesentlicher Bedeu-
tung im Prospekt“ und Nationale Regelung, die im Zusammenhang
mit der Aktualisierung des Prospekts das Spektrum der Zuwider-
handlungen, die festgestellt und geahndet werden können, erweitert

Seite 810

BGH, 22.3.2023 – IV ZR 95/22

Kein Erfahrungssatz, dass die Kündigung eines Lebensversiche-
rungsvertrages durch den Versicherungsnehmer stets zugleich den
Widerruf der Bezugsberechtigung auf den Todesfall enthält

Seite 813

Hans. OLG Hamburg, 14.10.2022 – 11 U 116/19

Zur Wirksamkeit einer ordentlichen Kündigung von Vertrag gegen-
über einer Person, die als Blocked Person von USA gelistet ist – hier:
iranische Bank

Seite 816

BGH, 14.3.2023 – II ZR 152/21

Zur Auslegung der Schlichtungsklausel einer Partnerschaft von Steu-
erberatern und Wirtschaftsprüfern

Seite 852

Deutsche Rechtspolitik aktuell

WERTPAPIER-
MITTEILUNGEN
TEIL IV



Inhaltsverzeichnis

Beitrag

Rechtsanwalt Dr. Volker Lang, Bonn

Die Bepreisung von Informationsleistungen im Zahlungsverkehr

– Zur Angemessenheit eines Entgeltes nach §§ 675d Abs. 4 Satz 2, 312a Abs. 4 BGB –

801

Rechtsprechung

Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

- | | | | | |
|-------------------|------------|---------------|--|-----|
| EuGH | 20.10.2022 | Rs. C-473/20* | Auslegung von Art. 72 und 99a Buchst. r der Richtlinie 2009/65/EG: Pflicht zur Aktualisierung der „Angaben von wesentlicher Bedeutung im Prospekt“ und Nationale Regelung, die im Zusammenhang mit der Aktualisierung des Prospekts das Spektrum der Zuwiderhandlungen, die festgestellt und geahndet werden können, erweitert | 807 |
| Bundesgerichtshof | 22.3.2023 | IV ZR 95/22* | Kein Erfahrungssatz, dass die Kündigung eines Lebensversicherungsvertrages durch den Versicherungsnehmer stets zugleich den Widerruf der Bezugsberechtigung auf den Todesfall enthält | 810 |
| Hans. OLG Hamburg | 14.10.2022 | 11 U 116/19* | Zur Wirksamkeit einer ordentlichen Kündigung von Vertrag gegenüber einer Person, die als Blocked Person von USA gelistet ist – hier: iranische Bank | 813 |

Gesellschaftsrecht

- | | | | | |
|-------------------|-----------|--------------|---|-----|
| Bundesgerichtshof | 14.3.2023 | II ZR 152/21 | Zur Auslegung der Schlichtungsklausel einer Partnerschaft von Steuerberatern und Wirtschaftsprüfern | 816 |
|-------------------|-----------|--------------|---|-----|

Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

- | | | | | |
|-------------------|-----------|---------------|---|-----|
| Bundesgerichtshof | 15.3.2023 | VII ZB 68/21* | Zur Heraufsetzung des pfandfrei zu belassenden Betrags, wenn der Schuldner einem dem Gläubiger gleichstehenden Kind nur Naturalunterhalt leistet | 819 |
| Bundesgerichtshof | 9.3.2023 | IX ZR 91/22 | Zum Begriff der kostenlosen Reise im Sinne der Fluggastrechte-Verordnung, wenn Fluggäste, die über eine bestätigte Buchung verfügen, befördert werden, obwohl ihnen nach der Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen des Luftfahrtunternehmens kein durchsetzbarer Beförderungsanspruch mehr zusteht; zur Begründung von Masseverbindlichkeiten, wenn im Zuge der vom Insolvenzverwalter vorgenommenen Erfüllung einer Insolvenzforderung andere Rechte des Insolvenzgläubigers verletzt werden | 820 |

Bürgerliches Recht und Handelsrecht

- | | | | | |
|-------------------|-----------|----------------|--|-----|
| Bundesgerichtshof | 26.1.2022 | VIII ZR 175/19 | Zu den Voraussetzungen einer Pflicht des Fernwärmeversorgungsunternehmens, eine von ihm gegenüber Endkunden verwendete – von Vertragsbeginn an unwirksame oder ab einem bestimmten Zeitpunkt danach unwirksam gewordene – Preisänderungsklausel auch während des laufenden Versorgungsverhältnisses mit Wirkung für die Zukunft einseitig anzupassen | 822 |
|-------------------|-----------|----------------|--|-----|

Zur grundsätzlichen Vereinbarkeit der Verwendung des Erzeugerpreisindex gewerblicher Produkte sowie des Indexes für Tarifverdienste der im Wirtschaftszweig der Energieversorgung tätigen Arbeitnehmer bei Anpassungsklauseln für den Bereitstellungs- beziehungsweise Grundpreis in Fernwärmelieferungsverträgen mit den Vorgaben des § 24 Abs. 4 Satz 1 AVBFernwärmeV; zur Anwendbarkeit des § 306 BGB auf Allgemeine Versorgungsbedingungen im Sinne von § 1 Abs. 1 AVBFernwärmeV; zu den Folgen der Unwirksamkeit einer nur eine Preiskomponente (hier: den Arbeitspreis) betreffenden Preisänderungsklausel nach § 24 Abs. 4 AVBFernwärmeV in Verbindung mit § 134 BGB für die Wirksamkeit anderer Preiskomponenten (hier: den Bereitstellungspreis) betreffender Anpassungsklauseln; zum einseitigen Anpassungsrecht eines Fernwärmeversorgers bei unwirksamen Preisänderungsklauseln

Zu den Anforderungen des Transparenzgebots in § 24 Abs. 4 Satz 2 AVBFernwärmeV bei Preisänderungsklauseln in Fernwärmelieferungsverträgen; zur Notwendigkeit der angemessenen Berücksichtigung der jeweiligen Verhältnisse auf dem Wärmemarkt in einer Preisänderungsklausel zum Arbeitspreis; zur Bedeutung der in der Rechtsprechung des BGH entwickelten sogenannten Dreijahreslösung in Energieversorgungsstreitigkeiten im Zusammenhang mit Art. 6 Abs. 1 der Klausel-Richtlinie 93/13/EWG

Dokumentation

Deutsche Rechtspolitik aktuell

Pfändungsfreigrenzenbekanntmachung 2023 des Bundesjustizministeriums: Erhöhung der Pfändungsfreibeträge zum 1.7.2023

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

Im Preis inbegriffen sind die jährlichen zwei Einbanddecken.

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

Abbestellungen nur zum Quartalsende bei dreiwöchiger Kündigungsfrist.

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

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

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

Hinweise für Autoren unter www.wertpapiermitteilungen.de

WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV



98. Jahrgang / 20. April 2023 / Nr. 12

SW ^{WU} D3-725

Steuer- und Wirtschaftskartei

Linde
www.lindeverlag.at

TOPTHEMA: EStR-Wartungserlass
Highlights der Richtlinienwartung 2023

Umgründungen

Experteinbringung von Kapitalanteilen

Umsatzsteuer

Auswirkungen der neuen Margenbesteuerung

Rechtsprechung

VwGH-Judikatur aus dem Dezember 2022

EuGH-Judikatur aus dem Jahr 2022



In diesem Heft

Topthema: Highlights aus dem EStR-Wartungserlass 2023 (<i>Schlager</i>)	566
Aktuelle Anfragebeantwortungen des BMF	573
Veranstaltungshinweis: JaKonf 2023	573
Veranstaltungshinweis: Infoabend zum Lehrgang Steuerrecht und Rechnungswesen	573
Exporthinbringung von Kapitalanteilen durch Drittstaatsangehörige (<i>Furherr / Reiter</i>)	574
Auswirkungen der neuen Margenbesteuerung auf Unternehmerketten (<i>Schweisgut</i>)	580
Aktuelle VwGH-Rechtsprechung (<i>Bodis</i>)	586
<ul style="list-style-type: none">■ Rechnungsberichtigung■ Wiederholte Konteneinschau■ Anteilsvereinigung bei Personengesellschaft■ Erwerb eines Baurechts■ WiEReG: Zwangsstrafe bei unterlassener Meldung■ WiEReG: Meldefrist bei Wegfall der Meldebefreiung	
EuGH-Rechtsprechung des Jahres 2022 (<i>Aigner</i>)	593

Impressum: Siehe Umschlagseite gegenüber

Inhaltsverzeichnisdienst per E-Mail.

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

SWK

Steuer- und Wirtschaftskartei

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



D3-Z184

DEUTSCHE ZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTS-

DZWIR



SCHRIFTLEITUNG
Rechtswalt *Michael Schmitz*

Inhalt

Aufsätze

Dr. iur. Reinhard Göbel

Stimmverbote in der Gesellschaft bürgerlichen Rechts.

Besprechung des BGH-Urteils vom 17. 1. 2023 – II ZR 76/21, DZWIR 2023, 274 — **229**

Ulrich Stinnertz / Stefan Grosser

Digitale Strategiebildung in Insolvenzverfahren — 234

Rechtsprechung

Finanzgerichtsbarkeit

BFH, Urteil vom 6. 4. 2022 – X R 28/19

Restschuldbefreiung bei Betriebsaufgabe — 241

BFH, Beschluss vom 15. 11. 2022 – VII R 23/19

Haftungsinanspruchnahme eines GmbH-Geschäftsführers bei Überwachungsverschulden — 247

Zivilgerichtsbarkeit

BGH, Beschluss vom 28. 6. 2022 – II ZB 8/22

Integritätsversicherung bei Gesellschaftsgründung — 251

BGH, BGH, Beschluss vom 7. 9. 2022 – VII ZB 38/21

Inhalt des Pfändungs- und Überweisungsbeschlusses — 254

BGH, Beschluss vom 29. 9. 2022 – IX ZA 10/22

Keine Prozesskostenhilfe für Eigenprozesse des Insolvenzverwalters — 256

BGH, Beschluss vom 20. 10. 2022 – IX ZB 12/22

Unpfändbarkeit von Pflegegeld — 257

BGH, Urteil vom 27. 10. 2022 – I ZR 141/21 – Vertragsstrafenverjährung

Verjährungsbeginn bei Vertragsstrafe nach »Hamburger Brauch« — 259

BGH, Versäumnisurteil vom 27. 10. 2022 – IX ZR 145/21

Umfang des Verwertungsrechts des Insolvenzverwalters — 263

BGH, Urteil vom 8. 12. 2022 – IX ZR 175/21

Herstellung einer Aufrechnungslage vor Insolvenzantragstellung — 268

BGH, Urteil vom 15. 12. 2022 – I ZR 135/21

Aufnahme eines unterbrochenen Rechtsstreits nach Forderungsübergang auf den Versicherer und Insolvenz des Versicherungsnehmers — 270

BGH, Urteil vom 17. 1. 2023 – II ZR 76/21

(Besprechung Dr. iur. Reinhard Göbel, S. 229)

Stimmverbot in der Gesellschaft bürgerlichen Rechts — 274

Veranstaltungen — 278

Nachrichten

EuGH, Herstellerhaftung für Fahrzeuge mit unzulässiger Abschalt-einrichtung (Urteil vom 21. 3. 2023 – C-100/21 – Mercedes Benz Group AG) — **279**

EuGH-GA *Pikamäe*, Speicherung personenbezogener Daten bei privaten Wirtschaftsauskunfteien (Schlussanträge vom 16. 3. 2023 – verb. Rs. C-26/22 und C-64/22 – SCHUFA Holding u.a.; BGH, Beschluss vom 27. 3. 2023 – VI ZR 225/21) — **279**

EuGH-GA *Pikamäe*, Automatisiertes Scoring über die Kreditfähigkeit einer Person als Profiling i.S.d. DSGVO (Schlussanträgen vom 16. 3. 2023 in der Rs. C-634/21) — **280**

BAG, Lohngleichheit bei Teilzeitbeschäftigung (Urteil vom 18. 1. 2023 – 5 AZR 108/22) — **280**

BFH, Wechselseitige Veräußerung von Kapitalgesellschaftsanteilen (Anteilsrotation) unter Wert (BFH, Urteil vom 20. 9. 2022 – IX R 18/21) — **280**

BFH, Keine Drittanfechtung bei Feststellungsbescheiden zum steuerlichen Einlagekonto (Urteil vom 21. 12. 2022 – I R 53/19) — **280**

BGH, Haftung von Hauptfrachtführer und Unterfrachtführer (Urteil vom 13. 10. 2022 – I ZR 151/21) — **280**

BGH, Pfändungsschutz nur unter Berücksichtigung der erfüllten, nicht der bestehenden Unterhaltspflichten (Beschluss vom 18. 1. 2023 – VII ZB 35/20) — **280**





98. Jahrgang / 10. April 2023 / Nr. 11

SW *D3-Z25*

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

Steuer- und Wirtschaftskartei

Linde
www.lindeverlag.at

Tagesfragen

Investitionsfreibetrag für klimafreundliche Heizungen
Update aus dem internationalen Steuerrecht
Umsatzsteuer-Update April

Umsatzsteuer

Fahrzeugüberlassung ausländischer Dienstgeber

Landesabgaben

Tourismusbeitrag bei Apotheken

Rechtsprechung

VwGH-Judikatur aus dem November 2022



In diesem Heft

Investitionsfreibetrag für klimafreundliche Heizungen (SWK-Redaktion)	534
Update aus dem internationalen Steuerrecht (Rosenberger / Bendlinger)	535
Umsatzsteuer-Update April 2023: Aktuelles auf einen Blick (M. Mayr)	542
Steuertermine im Mai	548
Kraftfahrzeugbesteuerungsrichtlinien – Begutachtungsentwurf des 1. Wartungserlasses	548
Umsatzsteuerliche Folgen der Fahrzeugüberlassung ausländischer Dienstgeber an Dienstnehmer im Inland (Tratlehner / Zaman)	549
Richtlinien zur Zuständigkeit der Finanzämter – ZustRL-Wartungserlass 2023	555
Der Tourismusbeitrag bei Apotheken (Rubatscher)	556
Aktuelle VwGH-Rechtsprechung (Bodis)	559
■ Forschungsprämie und öffentliche Mittel	
■ Übertragung stiller Reserven	
■ SV-Pflichtbeiträge als Betriebsausgaben	
■ Anmietung und Miteigentümergeinschaft	
■ Vertretungsbefugnis eines Sozialhilfefonds	
■ Gemeiner Wert eines Baurechts	

Impressum: Siehe Umschlagseite gegenüber

Inhaltsverzeichnisdienst per E-Mail.

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

SWK

Steuer- und Wirtschaftskartei

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

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

E-Mail Redaktion: redaktion@lindeverlag.at

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

Adresse: 1210 Wien, Scheydgasse 24

Zeitschrift für Wettbewerbsrecht

Journal of Competition Law

Herausgeber:

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

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

Prof. Dr. Eckart Bueren, Göttingen

Prof. Dr. Meinrad Dreher, Mainz

Prof. Dr. Andreas Fuchs, Osnabrück

RA Dr. Florian C. Haus, Bonn

RA Dr. Frank Montag, Brüssel

RAin Prof. Dr. Romina Polley, Köln

RA Prof. Dr. Christoph Stadler,
Düsseldorf

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

Prof. Dr. Stefan Thomas, Tübingen

Richter am Bundesgerichtshof

Dr. Jan Tolkmitt, Karlsruhe

ZWeR

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
& BUSINESS

D3-Z307

Thomas A. ...
Rechtsfrage
Generalkla
führung von § 321 GWB E

Uwe Salaschek/ Maximilian Schipke
Der Vermögenserwerb in der deutschen
Investitionskontrolle

28

*Roman A. Mallmann/
Franziska Leinemann*
Sonderzivil(prozess)recht für kartell-
rechtliche Schadensersatzansprüche?

44

Christian Schmid
Der wirksame Wettbewerb – Kein
konsistenter Terminus technicus

57

Johann Ante
Kartellrechtsanwendung durch Regu-
lierungsbehörden und regulierungs-
behördliche Vorverfahren für Kartell-
zivilklagen

72

With abstracts in English

RWS RWS Verlag
Kommunikationsforum

21. Jahrgang/9. März 2023/Seiten 1–104

1

Herausgeber:

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

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

Aus dem aktiven Herausgeberkreis ausgeschiedene, ehemalige Herausgeber:

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

Herausgeberbeirat:

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

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

Inhaltsverzeichnis

Aufsätze

<i>Thomas Ackermann</i>	Rechtsfragen einer wettbewerbliehen Generalklausel – Zur geplanten Einführung von § 32f GWB-E	1
<i>Uwe Salaschek/ Maximilian Schipke</i>	Der Vermögenserwerb in der deutschen Investitionskontrolle	28
<i>Roman A. Mallmann/ Franziska Leinemann</i>	Sonderzivil(prozess)recht für kartellrechtliche Schadensersatzansprüche?	44
<i>Christian Schmid</i>	Der wirksame Wettbewerb – Kein konsistenter Terminus technicus	57

Entscheidungsbesprechung

<i>Johann Ante</i>	Kartellrechtsanwendung durch Regulierungsbehörden und regulierungsbehördliche Vorverfahren für Kartellzivilklagen . . .	72
--------------------	--	----

itrt D3-Z329

IT-Rechts-berater



Rechtsprechung

Informationsdienst für IT-Recht und Datenschutz

Zwei, die zusammengehören:
ZEITSCHRIFT



Profitieren Sie von Ihrer
ONLINE-DATENBANK

In Kooperation mit:



Arbeitsgemeinschaft
IT-Recht



- BGH: Vorlagefragen zur Änderung von Variablenwerten durch Cheating-Software - Action Replay 115
§15
- OLG Köln: Rechtsverletzung durch automatisiertes Einstellen eines Amazon-Angebots unter bestehender ASIN 117
§15
- OLG Hamm: Nur geringfügiger immaterieller Schaden bei bloßer Speicherung personenbezogener Daten 120
- LG Köln: Kein Übergang einer vertraglichen Unterlassungsverpflichtung bei Asset Deal 123
- LG München I: Unzureichende Cookie-Einwilligung 124

Beiträge für die Beratungspraxis

IT-Rechtsfragen aus der Praxis

- Schippel*
- App-verknüpfbare Klemmbausteinmodelle: Haltbarkeit der Ware vs. Aktualisierungspflicht bzgl. der Software 126

Hinweise zur Vertragsgestaltung

- Seegel*
- Die Aktualisierungspflicht gem. § 327f BGB - Fluch oder Segen in der Insolvenz des Softwarelizenzgebers? 131
- Söbbing*
- Vertragsmodelle für agile Projekte 135



Inhaltsverzeichnis

Aktuelle Kurzinformationen

- EuGH: Datenverarbeitung in Beschäftigungsverhältnissen 113
- OLG Schleswig: Ausreichende Kontrolle der Funktionsfähigkeit eines Links zur OS-Plattform 113
- OLG Frankfurt: Datenspeicherung durch Wirtschaftsauskunftei nach Forderungstilgung 113
- OLG Hamm: Unbestimmte Werbeeinwilligung 114
- LG Heilbronn: Zulässige Kritik an Politikerin auf Facebook 114
- LG Frankfurt/M.: Irreführende Preisangaben bei Amazon 114

Rechtsprechung

- Vorlagefragen zur Änderung von Variablenwerten durch Cheating-Software – Action Replay ⁸¹⁵ (BGH, Beschl. v. 23.2.2023 – I ZR 157/21) 115
- Rechtsverletzung durch automatisiertes Einstellen eines Amazon-Angebots unter bestehender ASIN ⁸¹⁵ (OLG Köln, Urt. v. 24.2.2023 – 6 U 137/22) 117
- Kein Schutz nur sachkritischer Memes ⁸¹⁶ (OLG Frankfurt, Urt. v. 2.2.2023 – 11 U 101/22) 118
- Nur geringfügiger immaterieller Schaden bei bloßer Speicherung personenbezogener Daten (OLG Hamm, Beschl. v. 19.12.2022 – 11 W 69/22, ECLI: DE:OLGHAM:2022:1219.11W69.22.2000) 120
- Ausgestaltung der Einwilligungserklärung in Werbemaßnahmen (OLG Hamm, Urt. v. 3.11.2022 – 4 U 201/21, ECLI:DE:OLGHAM:2022:1103.4U21.21.2000) 121
- Kein Unterlassungs- oder Schmerzensgeldanspruch wegen E-Mail ohne werblichen Inhalt (OLG Hamm, Beschl. v. 19.5.2022 – 6 U 137/21) 122
- Kein Übergang einer vertraglichen Unterlassungsverpflichtung bei Asset Deal (LG Köln, Urt. v. 26.9.2022 – 14 O 225/21) 123
- Unzureichende Cookie-Einwilligung (LG München I, Urt. v. 29.11.2022 – 33 O 14776/19) 124

Beiträge für die Beratungspraxis

IT-Rechtsfragen aus der Praxis

- Dr. Robert Schippel*
- **App-verknüpfbare Klemmbausteinmodelle: Haltbarkeit der Ware vs. Aktualisierungspflicht bzgl. der Software** 126
Klemmbausteine sind ein beliebtes Kinderspielzeug, das bei sachgerechter Behandlung Jahrzehntelang

genutzt werden kann. Immer öfter werden für Klemmbausteinmodelle zusätzliche digitale Produkte zur Verfügung gestellt, die den Anwendungsbereich des Spielzeugs erweitern. Dabei kommt es allerdings zur Kollision zwischen Haltbarkeit und Aktualisierungspflicht.



Hinweise zur Vertragsgestaltung

- Dr. Alin Seegel*
- **Die Aktualisierungspflicht gem. § 327f BGB – Fluch oder Segen in der Insolvenz des Softwarelizenzgebers?** 131
Der Beitrag gibt zunächst einen Überblick, in welchen Fällen der Softwarelizenznehmer in der Insolvenz des Softwarelizenzgebers ein insolvenzfestes Nutzungsrecht erworben hat. Danach beleuchtet er die Frage, ob und inwieweit sich die Rechtslage nach Einführung der Aktualisierungspflicht gem. § 327f BGB geändert hat.
- Prof. Dr. Thomas Söbbing*
- **Vertragsmodelle für agile Projekte – Drei mögliche Vertragskonstruktionen für agile Projekte und ihre Gefahren** 135
Vertragskonstruktionen für agile Projekte zu entwickeln, ist gar nicht so einfach, da die Ziele oft zu Beginn nicht so konkret sind, wie es juristisch wünschenswert wäre. Der folgende Aufsatz stellt drei Vertragsmodelle vor, mit denen sich auch eine agile Vorgehensweise rechtlich fassen lässt.

Literaturempfehlungen

- Verschwiegenheitspflichten des betrieblichen Datenschutzbeauftragten 139

Vorschau auf die nächste Ausgabe

Beiträge zu folgenden Themen sind geplant:

- Beiträge zum 10. Deutschen IT-Rechtstag

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.

Neues unter www.cr-online.de

Holzner, BMJ stellt Eckpunkte für ein Gesetz gegen Digitale Gewalt vor

In Kooperation mit:
bitkom e.V.
BvD e.V.
davit im DAV
eco e.V.
VAUNET

WU
D3-Z303

ZEITSCHRIFT FÜR DATENSCHUTZ

Herausgeber: RA Prof. Dr. Jochen Schneider · Prof. Dr. Thomas Hoeren · Prof. Dr. Martin Selmayr · RA Dr. Axel Spies · RA Tim Wybitul

AUS DEM INHALT

- | | | |
|-------------------------------------|-----|--|
| Digitalstrategie | 245 | BARBARA THIEL
Ein Dateninstitut für Deutschland –
Sicht einer Datenschutzaufsichtsbehörde |
| Wahlkampf-Apps | 247 | SEBASTIAN RAPP / ALEXANDER ROBNAGEL /
LUCIA FABIOLA FRANKE
Datenschutz bei Wahl- und Abstimmungswerbung |
| Melde- und Benachrichtigungspflicht | 251 | DANIEL MASLEWSKI
Datenpannen-Management in der Unternehmenspraxis |
| Fahrzeugdaten | 256 | JULIA SEUFERT
Datensicherheit in autonomen Fahrzeugen |
| Klickrate | 261 | BJÖRN SCHNEIDER
Opt-in-Dschungel im Newsletter-Marketing |
| Auskunftsanspruch | 271 | EuGH: Datenauskunft bei Weitergabe personenbezogener
Daten zu Marketingzwecken |
| Gesundheitsdaten | 273 | BGH: Arzneimittelbestelldaten von Apothekenkunden |
| Kontrollverlust | 282 | LG Kiel: Scraping von Daten auf Facebook mAnm EBNER |
| Auskunftsrecht | 296 | BVerwG: Anspruch auf unentgeltliche Kopie der
Prüfungsleistungen und Prüfergutachten
mAnm VIEHWEGER / KORENG |
| Re-Identifizierung | 300 | VG Hamburg: Datenverarbeitung durch das
Hamburgische Krebsregister mAnm PETRI |

www.zd-beck.de

Seiten 245–308

13. Jahrgang 2. Mai 2023

Verlag C.H.BECK München

5/2023

 twitter.com/zdatenschutz

 de.linkedin.com/showcase/zeitschriftzd



0850202305

In Kooperation mit:

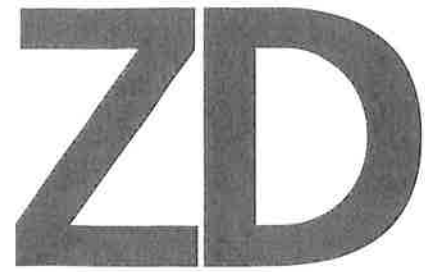
Bitkom - Bundesverband Informationswirtschaft, Telekommunikation und neue Medien e.V.

BvD - Berufsverband der Datenschutzbeauftragten Deutschlands e.V.

davit im DAV - Arbeitsgemeinschaft IT-Recht im Deutschen Anwaltverein

eco - Verband der Internetwirtschaft e.V.

VAUNET - Verband Privater Medien



ZEITSCHRIFT FÜR DATENSCHUTZ

INHALT

5/2023 Seiten 245–308

	Editorial
Digitalstrategie	245 BARBARA THIEL Ein Dateninstitut für Deutschland – Sicht einer Datenschutzaufsichtsbehörde
	Beiträge
Wahlkampf-Apps	247 SEBASTIAN RAPP / ALEXANDER ROßNAGEL / LUCIA FABIOLA FRANKE Datenschutz bei Wahl- und Abstimmungswerbung. Rechtsgrundlagen – Kommunikationsmittel – Rechte der betroffenen Personen
Melde- und Benachrichtigungspflicht	251 DANIEL MASLEWSKI Datenpannen-Management in der Unternehmenspraxis. Anforderungen der DS-GVO – Was gilt es bei einem Datenschutz- vorfall zu beachten?
Fahrzeugdaten	256 JULIA SEUFERT Datensicherheit in autonomen Fahrzeugen. Technische und organisatorische Maßnahmen für Fahrzeughersteller
Klickrate	261 BJÖRN SCHNEIDER Opt-in-Dschungel im Newsletter-Marketing. Zusammenspiel von DS-GVO, UWG und TTDSG beim Newsletterversand mit Erfolgsmessung
	Rechtsprechung
Sensible Daten	266 EuGH: Erhebung von biometrischen und genetischen Daten im Strafverfahren für Zwecke der polizeilichen Registrierung Urteil vom 26.1.2023 – C-205/21
Auskunftsanspruch	271 EuGH: Datenauskunft bei Weitergabe personenbezogener Daten zu Marketingzwecken Urteil vom 12.1.2023 – C-154/21
Gesundheitsdaten	273 BGH: Arzneimittelbestelldaten von Apothekenkunden Beschluss vom 12.1.2023 – IZR 223/19
Anspruch auf Datenkopie	275 OLG Celle: Voraussetzungen und Reichweite des Auskunftsanspruchs gegen private Krankenversicherung über Beitragsanpassungen Urteil vom 15.12.2022 – 8 U 165/22
Privacy by Design	277 LG Görlitz: Ansprüche nach Scraping auf Social-Media-Plattform Urteil vom 27.1.2023 – 1 O 101/22
Immaterieller Schaden	278 LG Stuttgart: Ansprüche nach Scraping auf Social-Media-Plattform Urteil vom 26.1.2023 – 53 O 95/22
Social-Media-Plattform	280 LG Heilbronn: Scraping von Daten auf Facebook Urteil vom 13.1.2023 – Bu 8 O 131/22
Kontrollverlust	282 LG Kiel: Scraping von Daten auf Facebook Urteil vom 12.1.2023 – 6 O 154/22 mAnm EBNER

Transparenz	287 LG Halle: Ansprüche nach Scraping auf Social-Media-Plattform Urteil vom 28.12.2022 – 6 O 195/22
Scraping	288 LG Bielefeld: Voraussetzungen eines immateriellen Schadensersatzanspruchs bei Verstoß gegen DS-GVO Urteil vom 19.12.2022 – 8 O 182/22
Suchbarkeitseinstellung	290 LG Paderborn: Scraping in sozialem Netzwerk Urteil vom 19.12.2022 – 3 O 99/22
Standardeinstellungen	292 LG Essen: Notwendigkeit von Schutzmaßnahmen eines Plattformbetreibers gegen Scraping Urteil vom 10.11.2022 – 6 O 111/22
Auskunftsrecht	296 BVerwG: Anspruch auf unentgeltliche Kopie der Prüfungsleistungen und Prüfergutachten Urteil vom 30.11.2022 – 6 C 10.21 mAnm VIEHWEGER / KORENG
Re-Identifizierung	300 VG Hamburg: Datenverarbeitung durch das Hamburgische Krebsregister Urteil vom 28.7.2022 – 21 K 1802/21 mAnm PETRI
	308 Leitsätze

III-IV **Inhalt**
V-XV **ZD-Fokus**
XV **Impressum**



twitter.com/zdatenschutz



de.linkedin.com/showcase/zeitschriftzd

STIFTUNG
DATENSCHUTZ



102
100
Leibniz
Universität
Hannover

Privacy Ring

25. und 26. Mai 2023

#DSA #DMA #DGA #DataAct –
Im Normenschungel der EU

→ ANMELDUNG und Livestream
sds-links.de/normenschungel-der-eu



25. Mai – Vorabendprogramm

- > 5 Jahre DSGVO: Rückblick und Ausblick
- > mit Livepodcast „C't AUSLEGUNGSSACHE“

26. Mai – Tagesprogramm

- > Die europäische Datenstrategie
- > Erfahrungsberichte und Einblicke von führenden Expertinnen und Experten aus der Datenschutzbranche
- > Workshop: ChatGPT – unendliche Möglichkeiten, rechtlicher Rahmen und disruptive Perspektiven

Medienpartner





Computer Law Review International



A Journal of Information Law and Technology

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

cr-international.com

Articles >

Georg Borges – The Manufacturer’s Liability for AI Systems under Current and Future Law 33

Thorsten Ammann / Imran Syed / Vinnny Sanchez – Exploring Operational Resilience in Financial Services – the Effects of DORA on Risk and Regulation in Top 3 Financial Markets 43

Daniel Albrecht – The Chinese Approach to Protecting User Rights Online Compared to the EU’s DSA 49

Kinfe Yilma – Platform Privacy Standards and International Law: Mind the Gap 55

Case Law >

EU: No direct actions for annulment against binding decisions of the European Data Protection Board (CJEU (Fourth Chamber, Extended Composition), 7 December 2022 – Case T-709/21 – WhatsApp Ireland Ltd v European Data Protection Board) 60

Italy: Enforcement of Blocking Order Against an ISP (Court of Milan Commercial Chamber, decision of 4 November 2022 – no. 29411/2022) *remarks by Daniele Amitrano* 63



Computer Law Review International

A Journal of Information Law and Technology



Editorial Board:

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

Correspondents:

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

Table of Contents

cr-international.com

Europol Report of 28 March 2023 on the criminal use of ChatGPT – a cautionary tale about large language models

Articles

Georg Borges – The Manufacturer's Liability for AI Systems under Current and Future Law – The Proposal for a New Product Liability Directive and beyond

There are gaps in the current law with regard to liability for AI systems. This applies not least to the liability of the manufacturer. The article examines to what extent these gaps are closed by the current proposals for an AI Liability Directive and a new Product Liability Directive, and identifies the need for more ambitious legislative acts. 33

Thorsten Ammann / Imran Syed / Vinny Sanchez – Exploring Operational Resilience in Financial Services – the Effects of DORA on Risk and Regulation in Top 3 Financial Markets – A comparison of the most essential operational resilience requirements applicable in Frankfurt, London and New York

In January 2023, the Digital Operations Resilience Act ("DORA") came into force as part of a consolidated digital operational framework for companies active in the financial services sector. The effects of this new framework will be felt outside the EU too as businesses operating cross border will have to deal with the challenge of simultaneously complying with regulatory requirements in multiple jurisdictions. This article aims to work out and compare the most essential operational resilience requirements applicable in the top three financial marketplaces of the world (Frankfurt, London and New York), in order to raise cross-border operating companies' awareness in this respect and outline a general guideline on how to deal with the challenges of DORA, in particular. 43

Daniel Albrecht – The Chinese Approach to Protecting User Rights Online Compared to the EU's DSA – A closer look at key Provisions of the Chinese Management of Internet Post Comments Services (PMIPCS)

Against the rising tide of cyberbullying, hate speech and other harms online, the EU's DSA and the Chinese PMIPCS each aim to create a uniform framework dealing with four key challenges: (i) illegal or harmful online content, (ii) liability of intermediaries for third-party content, (iii) protection of users' fundamental rights and (iv) information asymmetries between intermediaries and their users. This article compares relevant regulations of the PMIPCS with the DSA and reveals their limited common ground. 49

Kinfe Yilma – Platform Privacy Standards and International Law: Mind the Gap

Based on a case study of three major digital platforms, this article explores the ways in which privacy and related values feature in platform community guidelines in light of guarantees in international law. It finds that platform community guidelines tend to diminish international privacy protections by offering privacy safeguards that are increasingly stratified, conditional and incomplete. In conclusion, key stakeholders ought to tackle this emerging trend in platform privacy rules to maintain the human rights equilibrium. 55

Case Law

EU: No direct actions for annulment against binding decisions of the European Data Protection Board

(CJEU (Fourth Chamber, Extended Composition) of 7 December 2022 – Case T-709/21 by S. Gervasoni, President, L. Madise (Rapporteur), P. Nihoul, R. Frendo and J. Martín y Pérez de Nanclares, Judges – WhatsApp Ireland Ltd v European Data Protection Board) 60

Italy: Enforcement of Blocking Order Against an ISP

(Court of Milan Commercial Chamber, decision of 4 November 2022 – no. 29411/2022 [Ls.])
remarks by Daniele Amitrano 63



Computer und Recht

Zeitschrift für die Praxis des Rechts
der Informationstechnologie

Schriftleitung: RA Prof. Dr. Michael Bartsch · RA Dr. Malte Grünzacher, LL.M. ·
RA Prof. Niko Härting · RA Sven-Erik Heun · RA Thomas Heymann · RA Prof.
Dr. Jochen Schneider · RA Prof. Dr. Fabian Schuster · Prof. Dr. Indra Spiecker-
gen, Döhm, LL.M. · Prof. Dr. Gerald Spindler

cr-online.de

Herausgegeben gemeinsam mit DGRI e.V.

Zwei, die zusammengehören:
ZEITSCHRIFT



Profitieren Sie von Ihrer
ONLINE-DATENBANK

Mit CRI 2/23

IT und Software >	Stephan Russlies – EU-Patentschutz auf der Zielgeraden 209
Daten und Sicherheit >	Michael Matejek / Sascha Kremer – Sensible Daten soweit das Auge reicht: Der EuGH zapft den „hidden layer“ an 218
	Hendrik Witt / Mathias Schuh – Tatbestand, Zweck und Zweckent- fremdung des Auskunftsrechts nach Art. 15 DSGVO 228
	EuGH: Abberufung des Datenschutzbeauftragten wegen Interessen- konflikts (EuGH, Ur. v. 9.2.2023 – C-453/21, X-FAB vs. FC) 235
Internet und E-Commerce >	Andreas Witte – Die Erfüllung der urheberrechtlichen Kennzeich- nungspflicht im Lichte des digitalen Schuldrechts 238
	EuGH: Mehrwertsteuererhebung bei Online-Plattformen (EuGH, Ur. v. 28.2.2023 – C-695/20, ECLI:EU:C:2023:127 – Fenix vs. Commissioners for Her Majesty's Revenue and Customs) 246
Telekommunikation > und Medien	LG Essen: Irreführende Werbung bei notwendigem Mindestumsatz in Prepaid-Tarif (LG Essen, Ur. v. 30.5.2022 – 1 O 314/21) 264
Report und Technik >	Guido Alshoff – Software Escrow Vertragsgestaltung zwischen Com- pliance-Anforderungen und Datenschutz 269





Computer und Recht

Zeitschrift für die Praxis des Rechts der Informationstechnologie



Schriftleitung:

RA Prof. Dr. Michael Bartsch, Karlsruhe · RA Dr. Malte Grützmacher, LL.M. (London), Hamburg ·
RA Prof. Niko Härting, Berlin · RA Sven-Erik Heun, Frankfurt a.M. · RA Thomas Heymann, Frankfurt a.M. · RA Prof.
Dr. Jochen Schneider, München · RA Prof. Dr. Fabian Schuster, Düsseldorf · Prof. Dr. Indra Spiecker gen.
Döhmann, LL.M. (Georgetown Univ.) · Prof. Dr. Gerald Spindler, Universität Göttingen

Beirat:

Prof. Dr. Dr. Walter Blocher, Universität Kassel · Prof. Dr. Joachim Bornkamm, Vorsitzender Richter am BGH i.R.,
Karlsruhe, und Universität Freiburg · RA Prof. Dr. Peter Bräutigam, München · Prof. Dr. Thomas Dreier M.C.J.,
Universität Karlsruhe · RA Prof. Dr. Stefan Ernst, Freiburg/Br. · Dr. Jens-L. Gaster, Europäische Kommission,
Brüssel · RA Prof. Dr. Marco Gercke, Direktor des Cybercrime Research Institute, Köln · Prof. Dr. Thomas Hoeren,
Universität Münster · Dr.-Ing. Peter Hoppen, Köln · PA Dipl.-Phys. Markus Hössle, Stuttgart · Lothar Jaeger, Vor-
sitzender Richter am OLG a.D., Köln · Prof. em. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Kilian, Leibniz Universität Hannover · Prof.
Dr. Michael Lehmann, Dipl.-Kfm., Max-Planck-Institut und Universität München · Prof. Dr. Ulrich Loewenheim,
Universität Frankfurt a.M. · Prof. Dr. Axel Metzger, LL.M. (Harvard), Humboldt Universität Berlin · RA Prof. Claus-
Dieter Müller-Hengstenberg, Böblingen · Rechtsinformatiker Dr. iur. Falk Peters, Bonn · Dr. Peter Rädler, LL.M.
(Cambridge, UK), Rechtsanwalt beim BGH · RA und Dipl.-Inform. Dr. Helmut Redeker, Bonn · RA Prof. Dr. Joachim
Scherer, LL.M. (Columbia), Frankfurt a.M. · RA Dr. Stefan Schuppert, LL.M. (Harvard), München · Prof. Dr. Ulrich
Sieber, Max-Planck-Institut für ausl. und int. Strafrecht, Freiburg, und Rechtsinformatikzentrum der Universität
München · Prof. Dr. Olaf Sosnitzer, Würzburg · Prof. Dr. Eike Ullmann, Vorsitzender Richter am BGH i.R., Karlsruhe
· Prof. Dr. Hanns Ullrich, Gräfelfing · Europäische RA in PD Dr. Irini Vassilaki, Athen · RA Prof. Dr. Friedrich Graf
von Westphalen, Köln · Prof. Dr. Andreas Wiebe, LL.M. (Virginia), Universität Göttingen · Prof. Dr. iur. Dipl.-Biol.
Herbert Zech, Universität Basel

Inhalt

cr-online.de

Neues unter cr-online.de: Härting, „Tutti Frutti garantiert – Italien verbietet ChatGPT“,
CRonline Blog v. 2.4.2023

IT und Software

Aufsätze

Stephan Russlies – EU-Patentschutz auf der Zielgeraden – Zum 1.6.2023 kommen das europäische Patent mit einheitlicher Wirkung und das
Einheitliche Patentgericht.

Mit dem Inkrafttreten des *Übereinkommens über ein Einheitliches Patentgericht* (EPGÜ) werden das *Einheitliche Patentgericht* (EPG) als neuartige
supranationale Gerichtsbarkeit für Patentstreitigkeiten und das *europäische Patent mit einheitlicher Wirkung* als neues Unionsschutzrecht zum
Leben erweckt. Ausgehend von der Entstehungsgeschichte gibt der Beitrag einen Überblick über die verzweigte Struktur des neuen Regelwerks
und erläutert einige neue Handlungsoptionen für Rechtsinhaber. 209



Nutzen Sie die Otto Schmidt Zeitschriften-App mit direktem Zugang zum Selbststudium nach
§ 15 FAO. Einfach die App laden und mit den Zugangsdaten aus Otto Schmidt online anmelden.

Inhalt

Daten und Sicherheit

Aufsätze

Michael Matejek / Sascha Kremer – Sensible Daten soweit das Auge reicht: Der EuGH zapft den „hidden layer“ an

Der Beitrag fasst das EuGH-Urt. v. 1.8.2022 (C-184/20) zusammen, in dem der EuGH die Bedeutung des sog. „hidden layer“ für die Einordnung personenbezogener Daten als besonders schutzbedürftig i.S.d. Art. 9 Abs. 1 DSGVO herausgearbeitet hat. Nach einer eigenen Interpretation des Art. 9 Abs. 1 DSGVO durch die Autoren werden verschiedene Praxisbeispiele aufgeführt, in denen sich das Urteil auswirkt. 218

Hendrik Witt / Mathias Schuh – Tatbestand, Zweck und Zweckentfremdung des Auskunftsrechts nach Art. 15 DSGVO – Etabliert sich der Auskunftsanspruch zum Standardrepertoire für Klagen jeglicher Art gegen Unternehmen?

Der Beitrag stellt das in der DSGVO vorgesehene Auskunftsrecht dar, ordnet es im Lichte der gegenwärtigen Rechtsprechungsentwicklung ein und zeigt Verteidigungslinien für Unternehmen im Lichte der „Zweckentfremdung“ des Auskunftsrechts auf. Es besteht Rechtsunsicherheit und zugleich Hoffnung auf Klarstellungen durch den EuGH im Rahmen der dort bereits anhängigen Verfahren. 228

Rechtsprechung

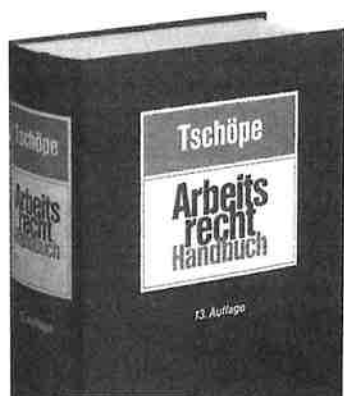
EuGH: Abberufung des Datenschutzbeauftragten wegen Interessenkonflikts	(EuGH, Urt. v. 9.2.2023 – C-453/21, ECLI:EU:C:2023:79 – X-FAB vs. FC)	235
EuGH: Abberufung des Datenschutzbeauftragten wegen Interessenkonflikts	(EuGH, Urt. v. 9.2.2023 – C-560/21, ECLI:EU:C:2023:81 – ZS vs. KISA [Ls.].....)	237

Internet und E-Commerce

Aufsätze

Andreas Witte – Die Erfüllung der urheberrechtlichen Kennzeichnungspflicht im Lichte des digitalen Schuldrechts – Eine Auseinandersetzung mit dem Verhältnis zwischen der urheberrechtlichen Kennzeichnungspflicht und den Anforderungen an die Ausübung der Abweichungsbefugnis nach § 327h BGB

Wer *digitale Produkte* anbietet, darf technische Maßnahmen, mit denen er die nach Urheberrecht erwartbare Nutzbarkeit einschränkt, nicht verschweigen und muss sie zugleich gem. § 327h BGB rechtzeitig, ausdrücklich und gesondert vereinbaren, wenn sie die berechnete objektive Verbrauchererwartung unterschreiten. Der Beitrag untersucht, wie sich die Regelungskreise der urheberrechtlichen Kennzeichnungspflicht und der schuldrechtlich „objektiven Anforderungen“ im Rahmen der neuen § 327a ff. BGB ergänzen, was sie bewirken und welche Grenzen dabei bestehen. 238



Höchste Effizienz mit dem *Tschöpe*

Ihr Begleiter in der arbeitsrechtlichen Beratung.

„Ein Top-Werk von Praktikern für Praktiker: gut geschrieben, praxisorientiert und hochaktuell. Sehr zu empfehlen!“ Prof. Dr. Mark Lembke, LL.M., in NZA 20/2021

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter otto-schmidt.de

Inhalt

Rechtsprechung

EuGH: Mehrwertsteuererhebung bei Online-Plattformen

(EuGH, Urt. v. 28.2.2023 – C-695/20, ECLI:EU:C:2023:127 – Fenix vs. Commissioners for Her Majesty's Revenue and Customs) 246

BGH: Wettbewerbsrechtliche Grenzen für Betrieb kommunaler Internetportale

(BGH, Urt. v. 14.7.2022 – I ZR 97/21, ECLI:DE:BGH:2022:140722UIZR97.21.0 – dortmund.de) 251

OLG München: Unterlassung, Feststellung, Auskunft und Schadensersatz bezüglich erneuter Facebook-Kontosperrung

(OLG München, Urt. v. 20.9.2022 – 18 U 6314/20 Pre) 257

OLG Karlsruhe: Auskunftspflicht über Nutzer eines sozialen Netzwerks

(OLG Karlsruhe, Beschl. v. 6.9.2022 – 14 W 61/22 (Wx)) 261

LG Gießen: Immaterieller Schadensersatz bei Data Scraping – Facebook Datenleck

(LG Gießen, Urt. v. 3.11.2022 – 5 O 195/22) 263

Telekommunikation und Medien

Rechtsprechung

LG Essen: Irreführende Werbung bei notwendigem Mindestumsatz in Prepaid-Tarif

(LG Essen, Urt. v. 30.5.2022 – 1 O 314/21) 264

Report und Technik

Aufsätze

Guido Alshoff – Software Escrow Vertragsgestaltung zwischen Compliance-Anforderungen und Datenschutz – Datenschutzerfordernung bei der Hinterlegung digital Güter

Der Beitrag betrachtet das Zusammenspiel zwischen Lizenzvertrag/Treuhandvereinbarung auf vertraglicher Ebene und den datenschutzrechtlichen Verpflichtungen auf gesetzlicher Ebene. Denn abhängig vom Hinterlegungsgut können datenschutzrechtliche Anforderungen das Hinterlegungsziel der Parteien gefährden. 269

CR Report

Daten und Sicherheit

EuGH: Credit Scoring der Schufa verstößt gegen das Datenschutzrecht (Markus Meyer) R40

VG Hannover: Rechtmäßigkeit der Datenerhebung bei Amazon (Jan Pfeiffer) R41

VG Magdeburg: Verbot der Führung von Dienstgeschäften wegen WhatsApp-Chat (Jan Pfeiffer) R41

Internet und E-Commerce

OLG Braunschweig: Rückforderung von Verlusten bei Glücksspielen im Internet (Jan Pfeiffer) R42

OLG Braunschweig: Keine Markenverletzung durch Keyword-Advertising (Jan Pfeiffer) R42

OLG Frankfurt: Kein Verstoß gegen Buchpreisbindung eBay (Jan Pfeiffer) R43

OLG Karlsruhe: Unerlaubte Nutzung von Blitzer-App durch Beifahrer (Jan Pfeiffer) R44

Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!

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



Zeitschrift für das gesamte Medienrecht

Archiv für Presserecht

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

afp-medienrecht.de

Zwei, die zusammengehören:
ZEITSCHRIFT



Profitieren Sie von Ihrer
ONLINE-DATENBANK



Aufsätze >	Markus Rössel – Digital Services Act	93
	Thomas Höppner – Kollektives Urhebervertragsrecht und das Kartellverbot für Solo-Selbständige – Teil 2	106
	Karl-Nikolaus Peifer – Ehrschutz im Internet – Neuorientierung nach dem Künast-Beschluss?	113
	Christian Conrad / Marvin Damian Hubig – Verdachtsberichterstattung über Politiker	121
Entscheidungen >	Unrechtmäßige Verurteilung eines Whistleblowers im Lux Leaks-Skandal (EGMR, Urт. v. 14.2.2023 – 21884/18 – Halet/Luxemburg [Ls.]) <i>m. Anm. Simon Gerdemann</i>	135
	Verletzung der Meinungs- und Pressefreiheit durch gerichtliche Untersagung einer Äußerung in einer Tageszeitung (BVerfG, Beschл. v. 9.11.2022 – 1 BvR 523/21) <i>m. Anm. Roger Mann</i>	142
	Kein Anspruch auf Löschung eines Basis-Profiles aus einem Arztsuch- und Bewertungsportal – jameda (BGH, Urт. v. 13.12.2022 – VI ZR 54/21)	149
	Zulässige Löschung nicht-sendungsbezogener Kommentare auf der Facebookseite einer Rundfunkanstalt (BVerwG, Urт. v. 30.11.2022 – 6 C 12.20)	161
	Löschung persönlichkeitsrechtsverletzender Tweets (LG Frankfurt/M., Urт. v. 14.12.2022 – 2-03 O 325/22)	184



Zeitschrift für das gesamte Medienrecht

Archiv für Presserecht



Herausgegeben von:

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

Inhalt

afp-medienrecht.de

Aufsätze

Markus Rössel – Digital Services Act – Eingehende Analyse und Überprüfung der regulatorischen Neuerungen aus dem Trilog und potentieller Lücken 

Angesichts des grundsätzlichen Anwendungsbeginns des Digital Services Act Anfang 2024 darf nicht übersehen werden, dass seine Anwendung mit der Verpflichtung zur Veröffentlichung der Nutzerzahlen durch Online-Plattformen und Online-Suchmaschinen bereits die erste schwierige Etappe erreicht hat. Zudem strahlen bereits jetzt Auslegungsgesichtspunkte der Neuregelung auf das geltende Recht aus. 93

Prof. Dr. Thomas Höppner – Kollektives Urhebervertragsrecht und das Kartellverbot für Solo-Selbständige - Teil 2 – Leitlinien der Kommission und Auswirkungen in der Praxis

Es ist seit langem umstritten, unter welchen Voraussetzungen kollektive Vereinbarungen über die Vergütung von Urhebern nach § 12a TVG und § 36 UrhG mit dem Kartellverbot vereinbar sind. Die neuen Leitlinien der Europäischen Kommission zur Anwendung des Wettbewerbsrechts auf Kollektivvereinbarungen über Arbeitsbedingungen Solo-Selbständiger haben die Debatte neu entfacht. Der Beitrag erörtert die unionskartellrechtlichen Grenzen für kollektive Vergütungsvereinbarungen von Urhebern und was die neuen Leitlinien für die Praxis bedeuten. 106

Prof. Dr. Karl-Nikolaus Peifer – Ehrschutz im Internet - Neuorientierung nach dem Künast-Beschluss?

Der Ehrschutz schien an Bedeutung ebenso verloren zu haben wie die Ehre als Schutzgut. Das hat sich mit der im Internet verbreiteten Debattenkultur verändert. Der Beitrag stellt den insoweit paradigmatischen Fall um Renate Künast vor, erörtert das Phänomen des Ehrschutzes und seine veränderte Wahrnehmung sowie, ob der Fall auch zu einer juristischen Neuorientierung bzgl. der Grenzen der Meinungsfreiheit führt und welche Auswirkungen dies hat. 113

Dr. Christian Conrad / Marvin Damian Hubig – Verdachtsberichterstattung über Politiker – Überlegungen anlässlich der Entscheidung des BVerfG v. 19.12.2021 – 1 BvR 1073/20 – Renate Künast

Politiker müssen Angriffe im öffentlichen Meinungskampf hinnehmen; die Grenzen der zulässigen Kritik sind weiter zu ziehen als bei Privatpersonen. Diese Regel wird auch im Rahmen der Verdachtsberichterstattung oftmals herangezogen. Die Künast-Entscheidung des BVerfG betont jedoch die besondere Schutzbedürftigkeit der Politiker. Der Beitrag untersucht, ob daraus auch Folgen für die Verdachtsberichterstattung abgeleitet werden können. 121

EGMR-Rechtsprechung

Sebastian Zeitmann – Ungarn: Systematische Veröffentlichung personenbezogener Daten von Steuerschuldnern – EGMR (Große Kammer), Ur. v. 9.3.2023 – 36345/16 (L.B. gegen Ungarn) 127

Sebastian Zeitmann – Luxemburg: Weitergabe vertraulicher Dokumente eines privaten Arbeitgebers über Steuerpraktiken multinationaler Unternehmen an die Medien - Lux Leaks – EGMR (Große Kammer), Ur. v. 14.2.2023 – 21884/18 (Halet gegen Luxemburg) 128



Nutzen Sie die Otto Schmidt Zeitschriften-App mit direktem Zugang zum **Selbststudium nach § 15 FAO**. Einfach die App laden und mit den Zugangsdaten aus Otto Schmidt online anmelden.

Inhalt

Blick nach Brüssel

Dominik Eickemeier / Till Weiß – Stand: 1.4.2023 129

Medienkartellrecht

Dr. Martin Jäger – Stand: 1.4.2023 132

Nachrichten

Christine Libor – Stellungnahme der KEK zum European Media Freedom Act 133

Christine Libor – Interdisziplinärer Zukunftsrat zur Vorbereitung einer Reform des öffentlich-rechtlichen Rundfunks 133

Christine Libor – Ende des Rechtsinformationsdienstes Libra 134

Christine Libor – Transparenz-Check der Medienanstalten zur kommerziellen Werbung 134

Christine Libor – Einwände gegen geplantes weitgehendes Verbot von Lebensmittelwerbung 134

Entscheidungen

Unrechtmäßige Verurteilung eines Whistleblowers im Lux Leaks-Skandal (EGMR, Urte. v. 14.2.2023 – 21884/18 – Halet/Luxemburg [Ls.])
m. Anm. Simon Gerdemann 135

Verweigerung des Zugangs eines Journalisten zu Akten des BND aus Gründen der nationalen Sicherheit (EGMR, Urte. v. 8.11.2022 – 8819/16 – Saure gegen Deutschland) 137

Verletzung der Meinungs- und Pressefreiheit durch gerichtliche Untersagung einer Äußerung in einer Tageszeitung (BVerfG, Beschl. v. 9.11.2022 – 1 BvR 523/21, ECLI:DE: BVerfG:2022:rk20221109.1bvr052321)
m. Anm. Roger Mann 142

Kein Anspruch auf Löschung eines Basis-Profiles aus einem Arztsuch- und Bewertungsportal – jameda (BGH, Urte. v. 13.12.2022 – VI ZR 54/21, ECLI:DE:BGH:2022:131222UVZR54.21.0) 149

Zulässige identifizierende Berichterstattung über sog. Pick-Up-Artist (BGH, Urte. v. 8.11.2022 – VI ZR 65/21, ECLI:DE:BGH:2022:081122UVZR65.21.0) 155

Damit der Datenschutz nicht zum Deal-Breaker wird.
Otto Schmidt online

Datenschutzrecht
Beratermodul

4 Wochen gratis nutzen!

Das Komplettangebot zum deutschen und europäischen Datenschutzrecht.

16 € pro Monat für 3 Nutzer
4 Wochen gratis nutzen!
otto-schmidt.de/bmde

11.2023 Zzgl. MwSt

Inhalt

Zulässige Löschung nicht-sendungsbezogener Kommentare auf der Facebookseite einer Rundfunkanstalt

Zulässige kritische Berichterstattung über Landkreis

Parodierende Auseinandersetzung mit einem urheberrechtlich geschützten Lichtbild

Verdachtsberichterstattung über Belästigungsvorwürfe gegenüber bekanntem Kulturschaffenden

Zulässige identifizierende Berichterstattung im Zusammenhang mit Immobilien-skandal

Löschung persönlichkeitsrechtsverletzender Tweets

Kein Informationsfreiheitsanspruch einer ausländischen juristischen Person

(BVerwG, Urt. v. 30.11.2022 – 6 C 12.20, ECLI:DE:BVerwG:2022:301122U6C12.20.0)	161
(OLG Brandenburg, Beschl. v. 8.2.2023 – 1 W 1/23)	169
(OLG Frankfurt, Urt. v. 2.2.2023 – 11 U 101/22)	172
(OLG Hamburg, Beschl. v. 15.12.2022 – 7 W 101/22)	175
(LG Düsseldorf, Urt. v. 14.12.2022 – 12 O 165/21)	178
(LG Frankfurt/M., Urt. v. 14.12.2022 – 2-03 O 325/22)	184
(VG Köln, Beschl. v. 14.11.2022 – 6 L 1523/22, ECLI:DE:VGK:2022:1114.6L1523.22.00)	190

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.



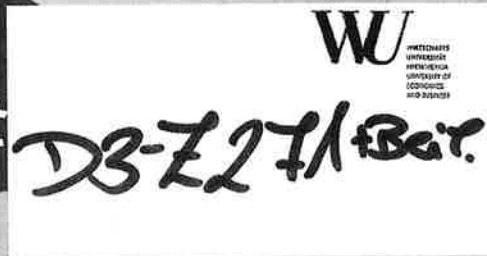
Lassen Sie sich updaten.

Rundum aktualisiert befasst sich der neue *Härtling* u. a. mit diesen prominenten Themen des Internetrechts: digitales Schuldrecht, TTDSG, Urheberrechts-Diensteanbieter-Gesetz (UrhDAG), UWG-Reform 2022, Entwicklungen im Datenschutzrecht seit 2018, Influencer-Werbung und Hate Speech.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter otto-schmidt.de

StV

Sexual- strafrecht



STRAFVERTEIDIGER



REDAKTION

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

AUS DEM INHALT

Bundesgerichtshof

Letztes Wort; verminderte Schuldfähigkeit bei Sexualdevianz

Aussagewürdigung bei Sexualdelikt

Unechte Wahlfeststellung

Milderes Gesetz i.S.d. § 16 Abs. 2 StGB

Verminderung der Steuerungsfähigkeit

Strafzumessung bei geistig-seelischer Beeinträchtigung; Pädophilie als seelische Störung

Erheblichkeit begangener und drohender Taten (Stalking)

Unterbringung im psychiatrischen Krankenhaus: Symptomatik sexueller Übergriffe

Strafzumessung Prostituierte

»Stealthings

Kindesmissbrauch

Ausbeuterische

Sexueller Missbrauch

Celle

Einziehung eines Computers

Amtsgerichte

Buchen

Verfassungsmäßigkeit von § 184b Abs. 3 StGB

München

Verfassungsmäßigkeit von § 184b Abs. 1 Nr. 1 StGB

Aufsätze

Matthias Jahn/Nikolaos Gazeas/Yannic Hübner

ÖSTERREICH
1020 WIEN
Welthandelsplatz 1 - Haus LC
Zeitschriftenmanagement
Universitätsbibliothek
Wirtschaftsuniversität Wien
2817570/1

Presse International, 20232
Wolters Kluwer Deutschland GmbH, Postfach 2352, 56513 NEUWIED, T



Journalistenbestellungsnummer

Heft 6
Juni 2023
Seiten 361 – 432
43. Jahrgang
Art.-Nr. 08100306
PVSt 20232

6

Carl Heymanns Verlag

INHALT 6 · 2023

Editorial
Impressum

I
V

BGH 2 StR 550/21 v. 28.09.2022 Strafzumessung und psychische Tatfolgen (Ls)	386
BGH 1 StR 369/21 v. 09.02.2022 Berücksichtigung verjährter Tat bei Strafzumessung (Ls)	386
BGH 1 StR 254/22 v. 09.08.2022 Täter-Opfer-Ausgleich (Ls)	386
BGH 1 StR 403/21 v. 10.02.2022 Täter-Opfer-Ausgleich (Ls)	386
BGH 3 StR 25/22 v. 08.09.2022 Erheblichkeit begangener und drohender Taten (Stalking)	387
BGH 1 StR 34/22 v. 05.04.2022 Unterbringung im psychiatrischen Krankenhaus: Symptomatik sexueller Übergriffe	388
BGH 2 StR 563/21 v. 08.11.2022 Hang i.S.d. § 64 StGB	389
BGH 1 StR 347/22 v. 18.10.2022 Unterbringung in Entziehungsanstalt bei Sexualdelikten	390
BGH 3 StR 179/22 v. 28.06.2022 Gesamtstrafe als Vorstrafe i.S.d. § 66 Abs. 3 StGB	390
BGH 2 StR 311/22 v. 22.11.2022 Einziehung bei Besitz von Kinderpornographie (Ls)	392
BGH 2 StR 490/21 v. 29.03.2022 Gemeinschaftlicher Kindesmissbrauch (Ls)	392
BGH 4 StR 404/21 v. 01.02.2022 Ausziehen eines Kindes als sexuelle Handlung? (Ls)	392
BGH 5 StR 386/22 v. 05.01.2023 Strafzumessung bei Vergewaltigung einer Prostituierten (Ls)	392
BGH 6 StR 279/22 v. 09.08.2022 Umfassender Schutz der sexuellen Selbstbestimmung (Ls)	392
BGH 3 StR 372/22 v. 13.12.2022 »Stealthling« m. Anm. <i>Grafe</i>	393
BGH 3 StR 249/22 v. 30.11.2022 Kindesmissbrauch und Vergewaltigung	396
BGH 2 StR 354/20 v. 30.09.2021 Wirksame Zustimmung zu einer sexuellen Handlung (Ls)	398
BGH 3 StR 418/22 v. 24.01.2023 Ausbeuterische Zuhälterei (Ls)	398
BGH 4 StR 167/22 v. 19.07.2022 Zugänglichmachen kinderpornographischer Inhalte (Ls)	399
BGH 3 StR 481/21 v. 05.05.2022 Sexuelle Handlung (Ls)	399
BGH 4 StR 216/22 v. 17.01.2023 Sexueller Missbrauch von Kindern in kinderpornographischer Absicht (Ls)	399
BGH 4 StR 55/22 v. 14.09.2022 Gewerbsmäßigkeit bei Zwangsprostitution (Ls)	399

Entscheidungen

Verfahrensrecht

BGH 6 StR 340/21 v. 14.12.2022 Bild-Ton-Aufzeichnung nach unterbliebener Belehrung	361
BGH 4 StR 197/21 v. 12.05.2022 Letztes Wort; verminderte Schuldfähigkeit bei Sexualdevianz	362
BGH 6 StR 476/22 v. 24.01.2023 »Aussage-gegen-Aussage« (Aussagekonstanz)	364
BGH 4 StR 169/22 v. 12.10.2022 Aussagewürdigung bei Sexualdelikt	365
BGH 4 StR 62/22 v. 03.08.2022 »Aussage-gegen-Aussage«	367
BGH 4 StR 96/22 v. 05.07.2022 Anforderungen an Aussageanalyse	368
BGH 4 StR 30/22 v. 16.03.2022 »Aussage-gegen-Aussage« (Ls)	371
BGH 4 StR 457/21 v. 02.02.2022 Inkonstanz bei Zeugenaussage	371
BGH 5 StR 464/21 v. 24.05.2022 Unechte Wahlfeststellung	372
BGH 1 StR 252/22 v. 23.08.2022 Bindung an Adhäsionsantrag	375

Strafrecht

BGH 4 StR 168/21 v. 19.10.2022 Milderer Gesetz i.S.d. § 16 Abs. 2 StGB	375
BGH 3 StR 19/22 v. 09.03.2022 Prüfung der §§ 20, 21 StGB	377
BGH 6 StR 414/22 v. 30.11.2022 Verminderung der Schuldfähigkeit: Strafraumenverschiebung	378
BGH 2 StR 378/22 v. 23.11.2022 Verminderung der Steuerungsfähigkeit	379
BGH 4 StR 426/22 v. 23.11.2022 Verminderte Schuldfähigkeit	381
BGH 2 StR 77/20 v. 28.04.2022 Verminderung der Steuerungsfähigkeit	382
BGH 4 StR 229/22 v. 17.01.2023 Strafzumessung bei geistig-seelischer Beeinträchtigung; Pädophilie als seelische Störung	384

BGH 3 StR 145/22 v. 07.09.2022 Gewerbsmäßige Zwangsprostitution (Ls)	399
BGH 1 StR 65/22 v. 01.06.2022 Vollendung und unmittelbares Ansetzen bei Zwangsprostitution (Ls)	399
OLG Karlsruhe 2 Ws 20/22 v. 04.07.2022 Fortdauer einer mehr als zehn Jahre vollzogenen Unterbringung in einem psychiatrischen Krankenhaus	400
OLG Celle 3 Ss 18/22 v. 18.08.2022 Einziehung eines Computers (Ls)	403
AG Buchen 1 Ls 1 Js 6298/21 v. 01.02.2023 Verfassungsmäßigkeit von § 184b Abs. 3 StGB	403
AG München 853 Ls 467 Js 181486/21 v. 17.06.2022 Verfassungsmäßigkeit von § 184b Abs. 1 Nr. 1 StGB	409
Jugendstrafrecht	
BGH 4 StR 357/22 v. 23.11.2022 Verbrechen und Jugendstrafe	413

Aufsätze

Rechtssicherheit beim Einsatz von Vertrauenspersonen und rechtsstaatskonformes Verbot der Tatprovokation: Ein Regelungsvorschlag	414
Matthias Jahn/Nikolaos Gazeas/Yannic Hübner	
Ist der Besitz kinderpornografischer Inhalte (§ 184b Abs. 3 StGB) wirklich ein Verbrechen mit einer »Freiheitsstrafe von einem Jahr« als Mindeststrafe?	421
Dominik Brodowski	

Rezension

Julia Trinh, Die Strafbarkeit der Fluchthilfe. Eine Ausein- andersetzung mit dem sog. Schleusertatbestand in § 96 AufenthG	426
Axel Nagler	

Zeitschriften

Auslese wichtiger Fachzeitschriftenbeiträge	429
---	-----

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

Katrin Wick Pauschale Mitschreibverbote als unzulässige Beschränkung des Grundsatzes der Öffentlichkeit; **Sven Kaltenbach** Aspekte der Berücksichtigung zu erwartender mittelbarer Nachteile bei der Strafbemessung; **Mayeul Hiéramente/Sebastian Wagner** Die illegale Durchsicht beschlagnahmter Papiere und Speichermedien nach den §§ 102, 103, 110 StPO und ihre Folgen; **Kai Ambos/Dieter Rackow** Europäische Rechtsprechung zu (Beschuldigten-)Rechten im Strafverfahren, insbesondere im Ermittlungsverfahren (Zeitraum 4/2020 – 12/2022); **Andreas Ransiek** Der Einsatz eines Drogenspürhundes;

Johannes Makepeace BGH, Beschl. v. 23.08.2022 – 1 StR 232/22 (Gesetzesmäßigkeit der Sperrwirkung im Rahmen der Strafzumessung); **Nils Dietrich/Helmut Pollähne** OLG Jena, Beschl. v. 01.12.2021 – 1 VAs 7/21 (Persönlichkeitsrechte Beschuldigter bei Auskünften an Privatpersonen); **Thomas Weigend** OLG Oldenburg, Beschl. v. 10.06.2022 – 1 Ws 203/22 (Befangenheit bei Vorbefassung); **Christian Jäger** BGH, Beschl. v. 04.05.2022 – 1 StR 3/21 (Betrugsstrafbarkeit bei AGG-Hopping);

Lorenz Bode OLG Bremen, Beschl. v. 27.01.2023 – 1 Ws 2/23 (überlange Organisationshaft); **Yannic Hübner** EGMR (4. Sektion) v. 24.01.2023 – Nikolov./Österreich (Beweislast bei Tatprovokation);

Karl-Heinz Roth Groenewold/Ignor/Koch (Hrsg.), Lexikon der politischen Strafprozesse; **Mohamad El-Ghazi Ann-Malin Brune**, Die ungeschriebenen Rügepräklusionen im Revisionsverfahren; **Christian Laustetter** Marie-Lena Marstaller, Grenzüberschreitende Einziehung. Möglichkeiten und Grenzen der Leistung von Vollstreckungshilfe und der gegenseitigen Anerkennung bei Tatertragseinziehungen, unter besonderer Berücksichtigung typischer verurteilungsunabhängiger Formen; **Jan Dehne-Niemann** Matthias Jahn/Michael Tsambikakis, Zeugen der Verteidigung – 25 Anwaltpersönlichkeiten erzählen; **Maximilian Lenk**, Gefahrenabwehr und Strafverfolgung – Zwei Rezensionen; **Anja Schiemann** Daniela Hunold/Tobias Singelstein (Hrsg.), Rassismus in der Polizei. Eine wissenschaftliche Bestandsaufnahme.

Erratum

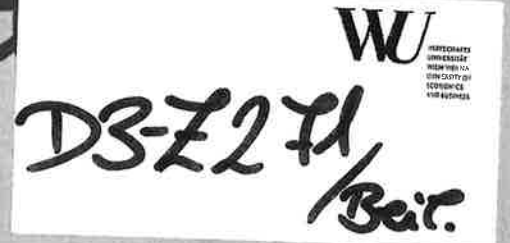
In Heft 3/23 S. 176 f. wurde hins. AG Saarbrücken, Beschl. v. 21.09.2022 – 7 Gs 2580/21 ein falsches Datum angegeben. Richtig muss es lauten: AG Saarbrücken, Beschl. v. 23.09.2022 – 7 Gs 2580/21. Wir bitten den Fehler zu entschuldigen.

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

Die zum Schutz Ihrer Zeitschrift verwendete Versandtasche aus PP (Polypropylen) ist zu 100 % recycelbar, verursacht weder bei der Herstellung noch bei der Entsorgung gesundheits- oder umweltschädigende Stoffe und ist damit umweltneutral.

StV Spezial

STRAFVERTEIDIGER



REDAKTION

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

Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte

Geheimnisschutz und Meinungsfreiheit bei Hinweisgebern (»Whistle-blowing«)

Europäischer Gerichtshof

Verstoß gegen Recht auf gesetzlichen Richter als Ablehnungsgrund bei Europäischem Haftbefehl?

Bundesverfassungsgericht

Automatisierte polizeiliche Datenanalyse zur vorbeugenden Bekämpfung von Straftaten

Bundesgerichtshof

Fälschung beweisrelevanter Daten durch Anlegen eines online-Kundenkontos

Verzicht auf Anträge als Verständigungsgegenstand

Oberlandesgerichte

Bayern

Versuchsbeginn beim Erwerb von Betäubungsmitteln; Bestellung im Darknet

Frankfurt/M.

Speicherung von Daten strafunmündiger Kinder bei der Staatsanwaltschaft zur Vorgangsverwaltung

Strafbarkeit wegen Volksverhetzung im Lichte der Meinungsfreiheit

Beschleunigungsgrundsatz in Haft-sachen; Überlastung in Folge der Corona-Pandemie

Zweibrücken

Tonaufnahme bei Polizeikontrolle

Landgerichte

Hamburg

Unangemessenheit einer Wohnungsdurchsuchung beim Vorwurf der Beleidigung

Amtsgerichte

Lüdenscheid

Beiordnung eines Pflichtverteidigers wegen Rüge der Verfassungswidrigkeit des § 29 BtMG

Menden (Sauerland)

Unmittelbar aus der Verfassung folgendes Zeugnisverweigerungsrecht

Bremen

Strafbarkeit von Klima-Protesten

Forum

Sebastian T. Vogel

Ich, der fehlerhafte Anwalt

Aufsatz

Daniel Zühlke

Das Filmen von Polizeieinsätzen: Verletzung der Vertraulichkeit des Wortes?

Heft 2
Juni 2023
Seiten 49 – 92
3. Jahrgang
Art.-Nr. 59652302

2

Carl Heymanns Verlag

Impressum

Entscheidungen

Aktuelles

EGMR 21884/18 v. 14.02.2023 Geheimnisschutz und Meinungsfreiheit bei Hinweisgebern («Whistle-blowing») (Ls)	49
BVerfG 2 BvR 1899/22 v. 06.01.2023 Rechtsschutz gegen vollzogenen Vorführbefehl (Ls)	49
BGH 1 StR 479/21 v. 21.09.2022 Verzicht auf Anträge als Verständigungsgegenstand (Ls)	49
BayObLG 207 StRR 335/22 v. 05.12.2022 Versuchsbeginn beim Erwerb von Betäubungsmitteln; Bestellung im Darknet	49
OLG Frankfurt 2 HEs 224-227/22 v. 30.06.2022 Beschleunigungsgrundsatz in Haftsachen; Überlastung in Folge der Corona-Pandemie	51
OLG Düsseldorf 3 RVs 28/22 v. 04.11.2022 Tonaufnahme bei Polizeikontrolle; Vermummung	53
OLG Zweibrücken 1 OLG 2 Ss 62/21 v. 30.06.2022 Tonaufnahme bei Polizeikontrolle	54
LG Hamburg 631 Qs 17/22 v. 26.07.2022 Unangemessenheit einer Wohnungsdurchsuchung beim Vorwurf der Beleidigung	55
AG Menden 8 Ls 13/20 v. 17.11.2022 Unmittelbar aus der Verfassung folgendes Zeugnisverweigerungsrecht	56
AG Bremen 92b Gs 448/21 v. 18.05.2021 Strafbarkeit von Klima-Protesten	57

Europäisches und Internationales

EuGH C-203/21 v. 10.11.2022 Unschuldsvermutung und Verteidigungsrechte im Verbandssanktionenrecht	58
EuGH C-158/21 v. 31.01.2023 Verstoß gegen Recht auf gesetzlichen Richter als Ablehnungsgrund bei Europäischem Haftbefehl?	60

III EuGH C-583/22 PPU v. 12.01.2023 Berücksichtigung an sich gesamtstrafenfähiger EU-ausländischer Strafen (Ls)	66
---	----

Schnittstellen zum Öffentlichen Recht

OLG Frankfurt 3 VAs 14/22 v. 20.12.2022 Speicherung von Daten strafunmündiger Kinder bei der Staatsanwaltschaft zur Vorgangsverwaltung	66
OLG Frankfurt 3 Ss 131/22 v. 30.11.2022 Strafbarkeit wegen Volksverhetzung im Lichte der Meinungsfreiheit	70

Strafrecht und Digitalisierung

BVerfG 1 BvR 1547/19 v. 16.02.2023 Automatisierte polizeiliche Datenanalyse zur vorbeugenden Bekämpfung von Straftaten	72
BGH 1 StR 381/22 v. 09.01.2023 Fälschung beweisrelevanter Daten durch Anlegen eines Online-Kundenkontos (Ls)	80

Recht der Strafverteidigung; Kosten- und Gebührenrecht

BGH 5 StR 351/22 v. 08.11.2022 Anreise des Verteidigers am Vortag (Ls)	80
OLG Saarbrücken 4 Ws 268/22 v. 01.09.2022 Aufhebung der Bestellung eines zusätzlichen Verteidigers; Wahlrecht des Beschuldigten (Ls)	80
AG Bottrop 28 Ls 24/21 v. 09.01.2023 Entschädigung von durch den Angeklagten unmittelbar geladenen Personen aus der Staatskasse	80
AG Lüdenscheid 51 Ds 42/22 v. 21.08.2022 Beiordnung eines Pflichtverteidigers wegen Rüge der Verfassungswidrigkeit des § 29 BtMG (Ls)	81

Von Adhäsion bis Zeugenbeistand

BVerfG 2 BvR 1810/22 v. 03.03.2023 Anhörungs-rüge gegen amtsgerichtliches Urteil bei Übergehen eines Adhäsionsantrags (Ls)	81
KG 2 Ws 144/21 v. 02.02.2022 Anwendung zivilrechtlicher Zurechnungsmaßstäbe im Rahmen des StrEG (Ls)	81

Inhalt

Forum

Ich, der fehlerhafte Anwalt
Sebastian T. Vogel

82

Aufsatz

Das Filmen von Polizeieinsätzen: Verletzung
der Vertraulichkeit des Wortes?
Daniel Zühlke

87

JOURNAL FÜR

STRAFRECHT

JSt

WU

WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-2301

März 2023 / Heft 2, Seiten 81–172 (10. Jahrgang)



Aktuelle Gesetzesvorhaben

Der Ministerialentwurf zu einem Korruptionsstrafrechtsänderungsgesetz 2023

Alexander Tipold

Aufsätze

Zur Verwendung von Privatsachverständigen im Wirtschaftsstrafverfahren

Bernd Wiesinger und Dominik Surböck

Opferrechte – ein zahnloser Tiger?

Yara Hofbauer

Anwaltliche Vertretung im Entlassungsverfahren aus einer lebenslangen Freiheitsstrafe – empirische Ergebnisse und rechtspolitische Schlussfolgerungen

Alois Birklbauer, Helmut Hirtenlehner und Lisa Schmollmüller

Europastrafrecht aktuell

Unionsrechtliche Anforderungen an Verjährungsbestimmungen

Fritz Zeder

Neue Judikatur

Strafbemessung, Änderung der Strafdrohung bei bestimmten Gewalttaten, Überschreitung der Anordnungsbefugnis durch das Erstgericht

OLG Innsbruck 9.2.2023, 7 Bs 286/22z

Das Recht auf Achtung des Familienlebens als Auslieferungshindernis auch bei besonders schweren Straftaten

OLG Graz 31.1.2023, 9 Bs 7/23g (Anmerkung von Philipp Wolm und Rafael Nagel)

Eine (noch) keinem Ermittlungsakt zugeordnete Datenmenge ist keine „behördeninterne Informationsquelle“; der Zugriff darauf ist eine Ermittlungshandlung

GenProk 13.1.2023 zu Gw 250/22f

Verhängung einer Steuerstrafe unter Bezugnahme auf Bankunterlagen, die durch eine gerichtliche Anordnung unter Androhung von Zwangsgeldern erlangt wurden, verstößt nicht gegen den Nemo-tenetur-Grundsatz

EGMR 4.10.2022, *de Legé ./. Niederlande*, 58342/15

Herausgeber: Alois Birklbauer, Richard Soyer, Fritz Zeder



Vereinigung Österreichischer
StrafverteidigerInnen

verlagoesterreich.at/jst

jst.voe.at

VERLAG

ÖSTERREICH

INHALT



EDITORIAL

- 81 Geschätzte Leserinnen und Leser!

AKTUELLE GESETZESVORHABEN

- 85 Der Ministerialentwurf zu einem Korruptionsstrafrechtsänderungsgesetz 2023
Alexander Tipold

AUFSÄTZE

- 92 Zur Verwendung von Privatsachverständigen im Strafverfahren
Bernd Wiesinger und Dominik Surböck
- 98 Opferrechte – ein zahnloser Tiger?
Yara Hofbauer
- 104 Anwaltliche Vertretung im Entlassungsverfahren aus einer lebenslangen Freiheitsstrafe – empirische Ergebnisse und rechtspolitische Schlussfolgerungen
Alois Birklbauer, Helmut Hirtenlehner und Lisa Schmolzmüller

WIRTSCHAFTS- UND FINANZSTRAFRECHT AKTUELL

- 113 Zur Zuständigkeitsabgrenzung innerhalb des Amtes für Betrugsbekämpfung und des Zollamts Österreich nach den jeweiligen Geschäftsverteilungen
Christian Huber

FINANZSTRAFRECHT AKTUELL

- 116 Unionsrechtliche Anforderungen an Verjährungsbestimmungen
Fritz Zeder

JUDIKATUR

ALLGEMEINES STRAFRECHT bearbeitet von Ingrid Mitgutsch (JSt-Slg 15–18)

- 122 Strafbemessung, Änderung der Strafdrohung bei bestimmten Gewalttaten, Überschreitung der Anordnungsbefugnis durch das Erstgericht
OLG Innsbruck 9.2.2023, 7 Bs 286/22z
- 127 Penetration einer „Gummivagina“ keine beischlafsgleichwertige Handlung, Abgrenzung Versuch – Vollendung, Rückfall
OGH 24.1.2023, 14 Os 125/22zx
- 130 Fälschlich bezeichnete Rechtsmittel, Bezugspunkt des erweiterten Vorsatzes beim Amtsmissbrauch, Vermögensbegriff bei §§ 144 und 302 StGB
OGH 24.1.2023, 14 Os 104/22h
- 133 Das Recht auf Achtung des Familienlebens als Auslieferungshindernis auch bei besonders schweren Straftaten
OLG Graz 31.1.2023, 9 Bs 7/23g (LG Graz 9.12.2022, 20 HR 174/21a)
(Anmerkung von Philipp Wolm (am Verfahren beteiligt) und Rafael Nagel)

SUCHTMITTELSTRAFRECHT bearbeitet von Klaus Schwaighofer (JSt-Slg 19–22)

- 138 Suchtgifthandel, kriminelle Vereinigung, Vorverurteilung, Rückfall
OGH 20.12.2022, 11 Os 121/22m (Anmerkung von Klaus Schwaighofer)
- 140 Suchtgifthandel, Überlassen, Zusammenrechnung, gleichartige Realkonkurrenz, Additionsvorsatz, Restmenge
OGH 26.4.2022, 14 Os 35/22m

- 141 Suchtgifthandel; Erzeugen von Suchtgift; tatbestandliche Handlungseinheit
OGH 28.6.2022, 14 Os 56/22z
- 142 Suchtgifthandel, Kokain, Weitergabe „harter“ Drogen, Erschwerungsgrund, Doppelverwertungsverbot, Verschlechterungsverbot.
OGH 18.8.2022, 12 Os 55/22p

STRAFVOLLZUGSRECHT bearbeitet von Teresa Hauser (JSt-Slg 23–26)

- 144 Elektronisch überwachter Hausarrest; *res iudicata*
OLG Wien 11.3.2022, 32 Bs 18/22i (LGSt Graz 24.11.2021, 25 Bl 88/21b)
- 145 Zuständigkeit, Aufsichtsbeschwerde
OLG Wien 30.5.2022, 32 Bs 87/22m (LGSt Wien 3.3.2022, 192 Bl 15/22h)
- 145 Anordnung des Vollzugsorts
OLG Wien 15.6.2022, 32 Bs 204/22t (BMJ 4.4.2022, 177906/02-II 3/2022)
- 146 Elektronisch überwachter Hausarrest – Mitwirkung im Erhebungsverfahren
LGSt Wien 28.9.2022, 192 Bl 59/22d

OGH-LEITSATZKARTEI bearbeitet von Benedikt Fuchs (JSt-LS OGH 14–19)

- 148 Strafgesetzbuch
- 148 Strafprozessordnung

GENERALPROKURATUR bearbeitet von Alexander Bauer (JSt-GP 1, 2)

- 150 Eine (noch) keinem Ermittlungsakt zugeordnete Datenmenge ist keine „behördeninterne Informationsquelle“; der Zugriff darauf ist eine Ermittlungshandlung.
Rechtssatz der Generalprokuratur 13.1.2023 zu Gw 250/22f
- 150 Nach außen dokumentierte Billigung der durch Berichterstattung eröffneten Fortsetzung kriminalpolizeilicher Ermittlungen begründet ein Zuvorkommen
Rechtssatz der Generalprokuratur 13.12.2022 zu Gw 364/22w

EuGH – ANHÄNGIGE VERFAHREN bearbeitet von Fritz Zeder (JSt-EuGH 3)

- 152 Vorabentscheidungsersuchen der Corte suprema di cassazione, C-235/22, G.N.
(Anmerkung von Fritz Zeder)

EGMR-RECHTSPRECHUNG bearbeitet von Katharina Pabel und Jakob Marboe (JSt-EGMR 1, 2)

- 154 Verhängung einer Steuerstrafe unter Bezugnahme auf Bankunterlagen, die durch eine gerichtliche Anordnung unter Androhung von Zwangsgeldern erlangt wurden, verstößt nicht gegen den *Nemo-tenetur*-Grundsatz
EGMR 4.10.2022, *de Legé ./. Niederlande*, Nr 58342/15
- 160 Rechtsprechungsübersicht EGMR – Kurzinfo
EGMR 18.10.2022, *Mørck Jensen ./. Dänemark*, Nr 60785/19
EGMR 8.11.2022, *Gaggl ./. Österreich*, Nr 63950/19
EGMR 10.11.2022, *Kupinsky ./. Ukraine*, Nr 5084/18
EGMR 6.12.2022, *Spasov ./. Rumänien*, Nr 27122/14

TIPPS & INFOS

- 161 Buchbesprechungen
- 165 Neuerscheinungen zum Wirtschaftsstrafrecht
- 170 Herausgeber
- 171 Autoren
- 172 Ständige Redakteure und Mitarbeiter / Impressum

Zitierbeispiel für Aufsätze:
Wess, JSt 2014, Seite

Zitierbeispiel für Judikatur:
(Alle Leitsätze werden von den Autoren selbst gebildet)
JSt-Slg 2014/1, Seite
JSt-LS OGH 2014/1, Seite
JSt-GP 2014/1, Seite
JSt-EuGH 2014/1, Seite
JSt-EGMR 2014/1, Seite

Zitierbeispiel für Newsletter:
JSt-NL VÖStV 2014/1

European Human Rights Law Review

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-2312

Special Issue: The Road to Reykjavik and Beyond

Issue 2 2023

Articles

Responding to Seismic Change in Europe—The Road to Reykjavik and Beyond

Alice Donald and Philip Leach

Inclusive Democracy and the European Convention on Human Rights

Robert Spano

Protecting and Engaging with Civil Society: A Challenge for the Council of Europe

Jeremy McBride

Using the Summit to Breathe New Life into the Council of Europe

Nils Muižnieks and Rita Patrício

The Urgent Reforms Needed to Improve the Implementation of Judgments of the European Court of Human Rights

George Stafford

“Upping the Ante”: Rethinking the Execution of Judgments of the European Court of Human Rights

Helen Keller and Viktoriya Gurash

The Present and the Future of Infringement Proceedings: Lessons learned from Kavala v Türkiye

Başak Çalı

The Council of Europe and Violence against Women—Past, Present and Future

Nuala Mole

SWEET & MAXWELL

European Human Rights Law Review



Issue 2 2023

Table of Contents

Editorial	83
Bulletin: Strasbourg	87
Bulletin: EU Charter of Fundamental Rights	91
Articles	
Responding to Seismic Change in Europe—The Road to Reykjavik and Beyond <i>Alice Donald and Philip Leach</i>	95
Inclusive Democracy and the European Convention on Human Rights <i>Robert Spano</i>	112
Protecting and Engaging with Civil Society: A Challenge for the Council of Europe <i>Jeremy McBride</i>	119
Using the Summit to Breathe New Life into the Council of Europe <i>Nils Muižnieks and Rita Patrício</i>	126
The Urgent Reforms Needed to Improve the Implementation of Judgments of the European Court of Human Rights <i>George Stafford</i>	135
“Upping the Ante”: Rethinking the Execution of Judgments of the European Court of Human Rights <i>Helen Keller and Viktoriya Gurash</i>	149
The Present and the Future of Infringement Proceedings: Lessons learned from <i>Kavala v Türkiye</i> <i>Başak Çalı</i>	156
The Council of Europe and Violence against Women—Past, Present and Future <i>Nuala Mole</i>	163
Case and Comment	
<i>Sanchez-Sanchez v United Kingdom</i> (App. No.22854/20) <i>Zachary Binhaji</i>	172

SH v Malta (App. No.37241/21) <i>Emy Gerónimo Fernández</i>	174
Peradze v Georgia (App. No.5631/16) <i>Manos Paraskevas Bozoutsidis</i>	178
Nikëhasani v Albania (App. No.58997/18) <i>Bethany Grant</i>	180
Vegotex International SA v Belgium (App. No.49812/09) <i>Soukhanda Kent-Morris</i>	184
Bakoyanni v Greece (App. No.31012/19) <i>Erla Maranaku</i>	186
Yakovlyev v Ukraine (App. No.42010/18) <i>Despoina Mokou</i>	189
Moraru v Romania (App. Nos 53282/18 and 31428/20) <i>Lena Retsinia</i>	191
Book Review	194

VOLUME 48 | NO.2 | APRIL 2023

EUROPEAN LAW REVIEW

EDITORS: Panos Koutrakos and Alicia Hinarejos

CONSULTANT EDITOR: Anthony Arnulf

BOOK REVIEWS EDITOR: Thomas Horsley

EDITORIAL

The Green Transition and the ECB's
Secondary Mandate

ARTICLES

A Little Less Liable? Enforcing Post-Brexit
EU Law in the UK

Sylvia de Mars

Statutory Transmission Monopolies
in EU and EEA Law—Why a European
Energy Union cannot Tolerate National
Transmission Monopolies

Julius Rumpf

Copyright for AI-generated Works: a Task for
the Internal Market?

Alina Trapova

European Law Review

Issue 2 April 2023



Table of Contents

Editorial

The Green Transition and the ECB's Secondary Mandate 149

Articles

A Little Less Liable? Enforcing Post-Brexit EU Law in the UK
Sylvia de Mars 151

Statutory Transmission Monopolies in EU and EEA Law—Why a European Energy Union cannot Tolerate National Transmission Monopolies
Julius Rumpf 167

Copyright for AI-generated Works: a Task for the Internal Market?
Alina Trapova 187

Analysis and Reflections

The Muddle About the Union Citizen's Equal Access to Social Security Benefits:
Familienkasse Niedersachsen-Bremen (C-411/20)
Maria Haag 206

Ligue des droits humains (C-817/19): A Display of Consistency by a Steadfast and Pragmatic Court
Raphaël Beauregard-Lacroix 220

Central Bank Money as a Liability of its Issuer and the Case of Central Bank Digital Currencies
Phoebus L. Athanassiou 232

Book Reviews 243

Praxis des
Internationalen
Privat- und
Verfahrensrechts

IPRax

Herausgegeben von

Prof. Dr. Christine Budzikiewicz
Prof. Dr. Dr. h.c. mult.
Dieter Henrich
Prof. Dr. Dr. h.c. Burkhard Hess
Prof. Dr. Bernd von Hoffmann (†)
Prof. Dr. Stefan Huber
Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Erik Jayme
Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Herbert Kronke
Prof. Dr. Dr. h.c. Heinz-Peter Mansel
Prof. Dr. Karsten Thorn

Schriftleitung:

Prof. Dr. Dr. h.c. Heinz-Peter Mansel
Institut für internationales und
ausländisches Privatrecht
der Universität zu Köln
Albertus-Magnus-Platz
D-50923 Köln

Beirat:

Dr. Thomas Försterling
Rechtsanwalt
Prof. Dr. Dr. h.c. Reinhold Geimer
Dr. Rainer Hübtege
Vors. Richter am OLG a.D.
Prof. Dr. Jörg Pirrung (†)
Richter am EuG i. R.
Dr. Dietrich Schefold
Rechtsanwalt

**IPRax
digital**

- IPRax online abrufbar
- mobile App
- Festschriften
- Selbststudium nach FAO § 15

**IPRax
online**

- juris Internationales Privatrecht

www. iprax.de

Abhandlungen

Th. Pfeiffer: Judicial Presumptions: Finding of Facts or Application of Law? The characterization of so-called factual presumptions in private international law 217

D. Moura Vicente: The Role of the Brussels I-bis Regulation in European Private International Law and the Challenges Facing it 221

A. Dutta: Überlegungen zu einer Reform des (deutschen) internationalen Namensrechts 227

T. Helms: Co-Elternschaft im IPR 232

Entscheidungsrezensionen

M. Pika: Auf dem Weg zu einem europäischen Schiedsverfahrensrecht oder zu außereuropäischen Schiedsorten? (EuGH, Rs. C-700/20, S. 280) 238

T. Kindt: Der Pechstein-Beschluss des Bundesverfassungsgerichts – Eher mahrender Fingerzeig denn schallende Ohrfeige Richtung Lausanne (BVerfG, S. 285) **FAO § 15** 243

R. Geimer: Wahl der internationalen Zuständigkeit Deutschlands ohne (wirksame) Vereinbarung der örtlichen Zuständigkeit (LG Frankfurt a.M., S. 290) 251

L. Hornkohl: Die internationalzivilprozessualen Folgen der unionskartellrechtlichen Konzernhaftung (EuGH, Rs. C-882/19, S. 294) 254

C. Mayer: (Unechte) Vaterschaftskonkurrenzen im Internationalen Privatrecht (BGH und OLG Brandenburg, S. 300 und S. 305) 264

D. Henrich: Zur Anerkennung von außergerichtlichen Ehescheidungen (EuGH, Rs. C-646/20, OLG Braunschweig, S. 306 und S. 310) 268

P. Scholz: Pflichtteil und ordre public (OGH, und BGH, S. 312 und S. 316) 273

Rezensierte Entscheidungen
(s. Seite III) 280

Materialien 322

Mitteilungen 323

Internationale Abkommen 327

Schrifttumshinweise 328

Neueste Informationen II, IV ff.

Inhaltsverzeichnis

Rezensierte Entscheidungen

20	EuGH	20.6.2022	Rs. C-700/20	Auf dem Weg zu einem europäischen Schiedsverfahrensrecht oder zu außereuropäischen Schiedsorten? [M. Pika, S. 238]	280
21	BVerfG	3.6.2022	1 BvR 2103/16	Der Pechstein-Beschluss des Bundesverfassungsgerichts – Eher mahrender Fingerzeig denn schallende Ohrfeige Richtung Lausanne [T. Kindt, S. 243]	285
22	LG Frankfurt a.M.	1.12.2020	– 3-09 O 78/18	Wahl der internationalen Zuständigkeit Deutschlands ohne (wirksame) Vereinbarung der örtlichen Zuständigkeit? [R. Geimer, S. 251]	290
23	EuGH	6.10.2021	Rs. C-882/19	Die internationalzivilprozessualen Folgen der unionskartellrechtlichen Konzernhaftung [L. Hornkohl, S. 254]	294
24	BGH	12.1.2022	XII ZB 562/20	} (Unechte) Vaterschaftskonkurrenzen im Internationalen Privatrecht [C. Mayer, S. 264]	300 und 305
25	OLG Brandenburg	18.1.2022	7 W 117/21		
26	EuGH	15.11.2022	Rs. C-646/20	} Zur Anerkennung von außergerichtlichen Ehescheidungen [D. Henrich, S. 268]	306 und 310
27	OLG Braunschweig	10.10.2022	5 VA 1/22		
28	OGH	25.2.2021	2 Ob 214/20i	} Pflichtteil und ordre public	312 und 316
29	BGH	29.6.2022	IV ZR 110/21		

Mitteilungen

C. Kohler: Leitlinien für die Behandlung von Eingriffsnormen im internationalen Privatrecht – Tagung der Europäischen Gruppe für Internationales Privatrecht 2022 –	326
H.P. Mansel: Beschluss des Deutschen Rates für Internationales Privatrecht zur Reform des internationalen Namensrechts 2022 – Vorschlag der Ersten Kommission des Deutschen Rats für Internationales Privatrecht zur Reform des Art. 10 EGBGB	329

Vorschau auf die kommenden Hefte

Abhandlungen

Heiderhoff: Das Sorgerechtsverfahren nach der EuEheVO 2019 – Beschwörungen, Kompromisse und Hoffnungen

Ricciardi: The practical operation of the 2007 Hague Protocol on the law applicable to maintenance obligations

Entscheidungsrezensionen

Bach/Burghardt: Zum Stellenwert des letzten gemeinsamen gewöhnlichen Aufenthalts für den nachehelichen Unterhalt – Der BGH im Bermudadreieck zwischen tatrichterlicher Abwägung, grundsätzlicher Bedeutung und acte clair – BGH, 11.5.2022 – XII ZB 543/20

Bach/Nißle: Wenn der Verweis zum Bumerang wird – die Tücken des Unterhalts-IZPR – BayObLG, 11.11.2021 – 101 AR 145/21

Botthof: Haager Kindesentführungsübereinkommen (HKÜ): Zum Rückgabestaat und dem Kindeswohl als Vollstreckungshindernis – KG, 21.7.2022 – 16 UF 63/22 und OGH, 17.8.2022 – 6 Ob 157/22i

Elsner/Deters: Postzustellung im Parteibetrieb nach der EuZustVO – das Gericht als Übermittlungsstelle – OLG Frankfurt, 3.11.2021 – 6 W 95/21

Fornasier: Auf der Suche nach den Auslandswirkungen des deutschen Erbscheins – eine Zwischenbilanz zehn Jahre nach Inkrafttreten der EuErbVO – OLG Köln, 2.3.2022 – 12 Wx 13/22

Garber: PflEGschaftsgerichtliche Genehmigung einer Klagsführung vor österreichischen Gerichten – Zur internationalen Zuständigkeit und zum anwendbaren Recht für die Erteilung einer pflEGschaftsgerichtlichen Genehmigung – OLG Köln, 23.3.2021 – 21 UF 8/21

Hübner/Lieberknecht: Der Fall Okpabi – Vorläufiger Höhe- und Schlusspunkt der Human Rights Litigation in England? – UK Supreme Court, 12.2.2021 – [2021] UKSC 3

Knoefel: Rechtshilfe für pre-trial discovery in Deutschland! – BayObLG 6.11.2020 – 101 VA 130/20

Krapfl: Das Aus für US-amerikanische discovery Maßnahmen zur Unterstützung internationaler Schiedsverfahren – US Supreme Court, Urt. v. 13.6.2022, No. 21-401, ZF Automotive US, Inc., et al. v. Luxshare, Ltd., zusammen mit No. 21-518, AlixPartners, LLP, et al. v. Fund for Protection of Investors' Rights in Foreign States

Mandt: Scheinbare und virtuelle Niederlassungen im Spiegel der Art. 7 Nr. 5 Brüssel Ia-VO und Art. 19 Abs. 2 Rom I-VO – BGH, 16.3.2021 – X ZR 9/20

Schütze: Die Prozesskostensicherheitsverpflichtung englischer Kläger vor österreichischen Gerichten – OGH, 29.3.2022 – 4 Ob 30/22y)

Wurmnest/Waterkotte: Einstweiliger Rechtsschutz bei lauterkeitsrechtlichen Unterlassungsanordnungen – OLG Hamburg, 4.4.2022 – 15 W 18/22

migraLex

Zeitschrift für Fremden- und Minderheitenrecht

D3-Z131



Staatendokumentation – objektiv,
unparteiisch und wissenschaftlich?
(Binder)

Europäische Visumverordnung
(Zwins)

EuGH: Schubhaft nur bei Vorliegen
spezifischer Gründe

EuGH: Asylverfahren bei Notlagen
im Aufnahmestaat

VwGH: Parteienghör in der
mündlichen Verhandlung vor
dem VwG

VwGH: Prozessgegenstand im
Asylverfahren nicht auf Herkunfts-
staat beschränkt



BEITRÄGE

Die Staatendokumentation – objektiv, unparteiisch und wissenschaftlich?

(Thomas Binder) Seiten 66-74

Die Europäische Visumverordnung

(Katharina Zwins) Seiten 75-82

RECHTSPRECHUNG

**Schubhaft nur bei Vorliegen spezifisch geregelter Haftgründe
(EuGH 6. 10. 2022, C-241/21, I. L. gegen Politsei- ja**

Piirivalveamet) Seiten 83-84

**Zugang zum Asylverfahren und Beschränkungen für Inhaftie-
rungen auch bei Notlagen im Aufnahmestaat**

(EuGH 30. 6. 2022, C-72/22, M. A. gegen Litauen) Seiten 85-86

**Anforderungen an das Parteiengehör in der mündlichen Ver-
handlung vor dem Verwaltungsgericht**

(VwGH 5. 7. 2022, Ra 2021/21/0162) Seiten 87-88

**Keine Eingrenzung des Prozessgegenstandes im Asylverfahren
durch Feststellung eines Herkunftsstaates**

(VwGH 16. 11. 2022, Ra 2022/20/0298) Seiten 89-90

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 Langenbacher
 Dr. Luigi Malferrari
 Prof. Dr. Dr. h. c. Ingolf Pernice
 Prof. Dr. Dr. h. c. Uwe H. Schneider
 Dr. Dominik Schnichels
 Dr. Ulrich Soltész
 Prof. Dr. Walter A. Stoffel
 Prof. Dr. Stephan Wernicke
 Prof. Dr. Ferdinand Wollenschläger

Aus dem Inhalt

- **Carsten Herresthal**
 Das europarechtliche Ende der Vorfälligkeits-
 entschädigung bei Immobiliarkrediten?
 (Gastkommentar) 345
- **Theodor Baums**
 Klimaschutzverträge – Differenzverträge als
 Instrumente staatlicher Investitionslenkung 349
- **Robert Benditz/Sven Völcker**
 Die Entwicklung des europäischen Kartellrechts
 im Jahr 2022 355
- **Peter Agstner/Giovanni Romano**
 Ein weiterer Schritt auf dem Weg zur
 Harmonisierung des Insolvenzrechts in Europa –
 Der Richtlinienvorschlag vom 7.12.2022 364
-
- **EuGH**
 Wettbewerbsrecht: Ausschließlichkeitsklauseln
 in Vertriebsverträgen
 (m. Anm. **Liane Wildpanner**) 372
- **EuGH**
 Dieselskandal: Erleichterter Schadensersatz
 aufgrund unzulässiger Abschaltvorrichtung
 (m. Anm. **Sebastian Lutz-Bachmann/
 Tobias André**) 378
- **LG Ravensburg**
 EuGH-Vorlage: Entschädigung des Kreditgebers
 bei vorzeitiger Rückzahlung und Vorfälligkeits-
 entschädigung 385
- **EuGH**
 Keine Rückerstattung von „Bearbeitungsspesen“
 bei vorzeitiger Tilgung 390



C.H. BECK

8/2023

2. Mai 2023

34. Jahrgang S. 345–392



5450202308

Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

European Journal of Business Law · Revue Européenne de Droit Economique

EuZW 8/2023

2. Mai · 34. Jahrgang 2023 · Seite 345–392



Inhalt

Gastkommentar	Carsten Herresthal Das europarechtliche Ende der Vorfälligkeitsentschädigung bei Immobiliarkrediten?	345
Europa-Report	Der „Windsor-Rahmen“, Datenschutz, Institutionelles, Umweltrecht	347
Aufsätze und Berichte	Theodor Baums Klimaschutzverträge – Differenzverträge als Instrumente staatlicher Investitionslenkung	349
	Robert Benditz/Sven Völcker Die Entwicklung des europäischen Kartellrechts im Jahr 2022	355
	Peter Agstner/Giovanni Romano Ein weiterer Schritt auf dem Weg zur Harmonisierung des Insolvenzrechts in Europa – Der Richtlinienvorschlag vom 7.12.2022	364
Rechtsprechung		
EuGH	19.01.2023 – C-680/20 Wettbewerbsrecht: Ausschließlichkeitsklauseln in Vertriebsverträgen (m. Anm. Liane Wildpanner, S. 377)	372
EuGH	21.03.2023 – C-100/21 Dieselskandal: Erleichterter Schadensersatz aufgrund unzulässiger Abschalteinrichtung (m. Anm. Sebastian Lutz-Bachmann/Tobias André, S. 384)	378
LG Ravensburg	08.08.2022 – 2 O 316/21 EuGH-Vorlage: Entschädigung des Kreditgebers bei vorzeitiger Rückzahlung und Vorfälligkeitsentschädigung	385
EuGH	09.02.2023 – C-555/21 Verbraucherrecht: Keine Rückerstattung von „Bearbeitungsspesen“ bei vorzeitiger Tilgung	390

in Verbindung mit

Prof. Dr. Dr. h. c. Thomas Buergenthal, GWU, Washington, DC; vorm. Richter am IGH; v

Dr. h. c. Tim Eicke, Richter am Europäischen Gerichtshof für Menschenrechte, Straßburg

Prof. Dr. Dr. h. c. Jochen Abr. Frowein, vorm. Vize-Präsident der Europ. Komm. f. Menschenr

Prof. Dr. Dr. Christoph Grabenwarter, Präsident des Verfassungsgerichtshofes, Wien; Pro

Prof. Dr. Constance Grewe, Professorin em. an der Université de Strasbourg; vorm. Richter

Univ.-Prof. Dr. Gerhart Holzinger, vorm. Präsident des Verfassungsgerichtshofes, Wien

Univ.-Prof. Dr. Dr. Dr. h.c. Juliane Kokott, Generalanwältin am Gerichtshof der Europäischen Union, Luxemburg

Prof. Dr. Christine Langenfeld, Richterin des Bundesverfassungsgerichts, Karlsruhe; Professorin an der Universität Göttingen

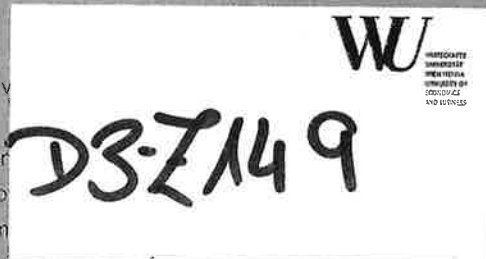
The Right Hon. Lord Mance, vorm. Vize-Präsident des Supreme Court of the United Kingdom, London

Prof. Dr. Jörg Paul Müller, Ordinarius em. für öffentliches Recht an der Universität Bern

Prof. Dr. László Sólyom, vorm. Präsident der Republik Ungarn; vorm. Präsident des Verfassungsgerichtshofes, Budapest

Prof. Dr. Dr. h. c. Christian Tomuschat, Professor em. für öffentliches Recht, insb. Völker- und Europarecht, Humboldt-Universität zu Berlin

Herausgegeben von Dr. h. c. Norbert Paul Engel



EuGRZ

28. April 2023

50. Jg. Heft 1-8

ISSN 0341/9800

Seiten 1-184

50. Jahrgang der EuGRZ

Mit dieser ersten Ausgabe 2023 beginnt die EuGRZ ihren 50. Jahrgang. Das ist ein langer Weg seit 1974 und ein Grund, allen Weggefährten herzlich zu danken. Gemeint sind die *Autoren*, die mit Aufsätzen und Anmerkungen, aber auch durch Entscheidungsbearbeitungen und Übersetzungen zur redaktionellen Existenz dieser Zeitschrift beigetragen haben; das sind die *Mit-Herausgeber*, deren Rat für die Redaktion stets von großem Wert ist – hierbei sind wir *Jörg Paul Müller* als einem Mit-Herausgeber der ersten Stunde mit besonderem Dank verbunden, auf dessen Initiative die Universität Bern uns 1999 die Ehrendoktorwürde verliehen hat (s. EuGRZ 1999, 649); gemeint sind die *Leser*, die mit ihrem Interesse die Wirkung der Zeitschrift, die für den Dialog der Institutionen gegründet wurde, lebendig halten, und das sind die *Abonnenten* (weltweit), die mit ihrer Treue die wirtschaftliche Existenz der EuGRZ sichern.

Dies alles zusammen erfüllt uns mit großer Dankbarkeit und gibt Mut für die Zukunft in ungewissen Zeiten.

Erika Engel und Norbert Paul Engel

1. Aufsätze

Doris König, Karlsruhe

Der Rechtsstaat in der Krise – Was tun ?

1

Karin Oellers-Frahm, Heidelberg

Überlegungen zur geplanten Bill of Rights des Vereinigten Königreichs: „Brexit“ – auch aus dem Europarat und dem europäischen System des Menschenrechtsschutzes ?

10

Thomas Giegerich, Saarbrücken

Extraterritoriale Schutzwirkung von Grund- und Menschenrechten im globalen Mehrebenensystem: Kongruenz und Kohärenz für die *International Rule of Law*

17

Andreas Zimmermann und **Alina-Camille Berdefy**, Potsdam

Internationale Gerichtsbarkeit im Kontext des Krieges gegen die Ukraine: Rechtsschutzmöglichkeiten der Ukraine vor internationalen Gerichten

40

2. Entscheidungen

EGMR – 18. 10. 22 –

Racial Profiling / Anlasslose Polizeikontrolle in der Bahn allein aufgrund der dunklen Hautfarbe des Bf. (indischer Herkunft) verletzt Art. 14 i.V.m. Art. 8 EMRK (Diskriminierungsverbot / Schutz des Privatlebens) / *Basu gegen Deutschland*

48

EuGH – 30. 03. 23 –

Videokonferenz-Livestream des Unterrichts an öffentlichen Schulen (während der Covid-19-Pandemie) ohne ausdrückliche Einwilligung der Lehrkräfte fällt in den sachlichen Anwendungsbereich von Art. 88 Datenschutzgrundverordnung (DSGVO) / Auslegung des innerstaatlichen Rechts ist insoweit Sache des nationalen Richters / hier: Lehrkräfte in Deutschland (Hessen) / *Rs. C-34/21*

57

→



Inhaltsverzeichnis EuGRZ 1-8/2023 (Fortsetzung)

BGer	- 09. 09. 22 -	Einsetzung einer Gerichtsschreiberin und eines Gerichtsschreibers der entscheidenden Kammer als Ersatzrichterin und Ersatzrichter (in ebendieser Kammer) verletzt den Anspruch auf ein unabhängiges Gericht gem. Art. 30 BV und Art. 6 Abs. 1 EMRK / Gefährdung der internen richterlichen Unvoreingenommenheit durch informelle Hierarchien	Steinmann	66
BGer	- 13. 10. 22 -	Haftbedingungen für ausländerrechtlich festgehaltene Person incl. Fragen des Internetzugangs und der Nutzung eines privaten Mobiltelefons / hier: Einschließung des Bf. während 18 Stunden in seiner Zelle verletzt das Recht auf persönliche Freiheit / Anspruch auf – allenfalls zeitlich und örtlich beschränkte – Zugriffsmöglichkeit auf das Internet bejaht / Verweigerung des Gebrauchs von privatem Mobiltelefon nicht unverhältnismäßig	Steinmann	69
VerfG, Warschau	- 10. 03. 22 -	Poln. VerfG insinuiert, der EGMR übe rechtsetzende Tätigkeit aus, die zur Schaffung von Rechtsnormen geführt habe, was dem VerfG die Möglichkeit der Überprüfung der EGMR-Rspr. im Rahmen der Normenkontrolle eröffnet / Teilweise Unvereinbarkeit von Art. 6 Abs. 1 EMRK mit der polnischen Verfassung wird festgestellt / Urteil K 7/21	Übersetzung mit einleitender Anmerkung von Budnik	73
BVerfG	- 01. 02. 23 -	Bestimmungen im Gesetz zur Bekämpfung von Kinderehen mit dem Grundgesetz unvereinbar / Es fehlen Regelungen zu den Folgen und zu Fortführungsmöglichkeiten von – nach inländischem Recht – unwirksamen Auslandskinderehen		88
BVerfG	- 09. 12. 22 -	Gesetz über öffentliche Sicherheit und Ordnung in Mecklenburg-Vorpommern teilweise verfassungswidrig / Heimliche Überwachungsmaßnahmen der Polizei genügen den Anforderungen der Verhältnismäßigkeit nicht / Einsatz von Vertrauenspersonen und verdeckten Ermittlern		109
BVerfG	- 16. 02. 23 -	Automatisierte Datenanalyse durch die Polizei für die vorbeugende Verbrechensbekämpfung in Hessen und Hamburg verfassungswidrig		137
BVerfG	- 24. 02. 23 -	Ablehnung der Aussetzung des Strafrests einer seit mehr als 47 Jahren vollzogenen lebenslangen Freiheitsstrafe zur Bewährung verfassungswidrig		155
BVerfG	- 19. 01. 23 -	Mehrtägige Fesselung eines Sicherungsverwahrten während eines Krankenhausaufenthalts verletzt allgemeines Persönlichkeitsrecht aus Art. 2 Abs. 1 i.V.m. Art. 1 Abs. 1 GG		161
BVerfG	- 07. 12. 22 -	Verurteilung eines Ku'damm-Rasers wegen Mordes nicht zu beanstanden		166
BVerfG	- 14. 02. 23 -	Versagung der Wiedereinsetzung in den vorigen Stand bei unvorhergesehener Erkrankung am letzten Tag einer Frist verfassungswidrig / Verletzung von Art. 19 Abs. 4 und Art. 103 Abs. 1 GG		174
3. Dokumentation				
EGMR	- 26. 01. 23 -	Jahres-Pressekonferenz 2023 der EGMR-Präsidentin Siofra O'Leary / Leitmotiv: Unzureichende finanzielle und personelle Ausstattung des EGMR / Statistik für 2022		177
EuRat	- 24. 01. 23 -	EGMR-Richterwahlen – Anne Louise Bormann neue dänische Richterin und Oddný Mjöll Arnardóttir neue isländische Richterin / Polnische Liste zum dritten Mal zurückgewiesen / Weitere überfällige Richterwahlen betreffen Litauen, Rumänien und Bosnien-Herzegowina		179
4. Laufende Verfahren				
BVerfG	- 07. 03. 23 -	Übersicht über die im Jahr 2023 u.a. zur Entscheidung anstehenden Verfahren		180

Print Online

Neu für die Abonnenten der EuGRZ: *Online steht zur Verfügung* • **Details siehe letzte Umschlagseite**





Internationales Handelsrecht

Zeitschrift für das Recht des
internationalen Warenkaufs
und Warenvertriebs

Herausgegeben von: RA Prof. Dr. Burghard Piltz · RiOLG Prof. Dr. Ulrich Magnus ·
RA Dr. Raimond Emde

gemeinsam mit: MDgtin. a.D. Prof. Dr. G. Beate Czerwenka · Prof. Dr. Walter Doralt · RA Dr. Tobias Eckardt · Prof. Dr. Dr.h.c. Franco Ferrari · Prof. Dr. Christiana Fountoulakis · RA Dr. Christian Groß · Prof. Dr. Peter Huber · Prof. em. Dr. Dr. h.c. Thomas Koller · RA Prof. Dr. Stefan Kröll · RA Dr. Jens-Berghe Riemer · Prof. Dr. Ingo Saenger · Prof. Dr. Ingeborg Schwenzer

Aufsätze >	Thomas Koller – Aspekte des Schadenrechts im UN-Kaufrecht (CISG)	53
Entscheidungen >	Art. 75 CISG erleichtert Nachweis des Nichterfüllungsschadens (BundesG Schweiz, Urt. v. 22.9.2021 – 4A_187/2021) <i>m. Anm. David Tebel</i>	60
	Abänderung eines CISG-Vertrages bedarf keiner "consideration" (U.S. District Court for the Western District of North Carolina, Order of 21.11.2022 – 3:21-cv-193-MOC-DCK – New Excelsior, Inc., Plaintiff, v. Amut Dolci Bielloni SRL, Defendant)	70
	Zu den Anforderungen an einen stillschweigenden Verzicht auf den Einwand der Verspätung der Mängelrüge (BGH, Urt. v. 16.11.2022 – VIII ZR 383/20)	73
	Kaufvertrag über noch aufzuziehende Bäume fällt nicht unter Art. 6 Abs. 4 lit. c) Rom I-VO (EuGH, Urt. v. 10.2.2022 – C-595/20)	77
	Ausgleichsabfindung zugunsten des Hauptvertreters kann erheblicher Vorteil i.S.d. Art. 17 Abs. 2 lit. a HVR sein (EuGH, Urt. v. 13.10.2022 – C-593/21)	81
	Zur Interventionswirkung (BGH, Urt. v. 19.11.2020 – I ZR 110/19)	85
	Führen Anträge nach § 1058 ZPO zu einer Verlängerung der Frist nach § 1059 ZPO? (BGH, Beschl. v. 26.11.2020 – I ZB 11/20)	91



Internationales Handelsrecht

Zeitschrift für das Recht des internationalen Warenkaufs und Warenvertriebs



Herausgeber:

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

Table of Contents

Aufsätze

Thomas Koller – Aspekte des Schadenrechts im UN-Kaufrecht (CISG) – Illustriert anhand eines Beispiels aus der Praxis der schweizerischen Zivilgerichte

Der Beitrag beleuchtet einen Anwaltshaftungsfall, bei dem die Gerichte vorfrageweise Schadenersatzfragen aus dem UN-Kaufrecht zu untersuchen hatten. Im Fokus standen dabei hauptsächlich die Zulässigkeit eines „vorzeitigen“ Deckungskaufs gestützt auf Art. 75 CISG, das Verhältnis zwischen Art. 74 und Art. 75 CISG sowie die Schadenminderungsobliegenheit nach Art. 77 CISG. 53

Entscheidungen

UN-Kaufrecht (CISG)

Art. 75 CISG erleichtert Nachweis des Nichterfüllungsschadens (BundesG Schweiz, Urt. of 22.9.2021 – 4A_187/2021) <i>m. Anm. David Tebel</i>	60
Abänderung eines CISG-Vertrages bedarf keiner "consideration" (U.S. District Court for the Western District of North Carolina, Order of 21.11.2022 – 3:21-cv-193-MOC-DCK – New Excelsior, Inc., Plaintiff, v. Amut Dolci Bielloni SRL, Defendant)	70

Nationales Kaufrecht

Zu den Anforderungen an einen stillschweigenden Verzicht auf den Einwand der Verspätung der Mängelrüge (BGH, Urt. of 16.11.2022 – VIII ZR 383/20, ECLI:DE:BGH:2022:161122UVIII383.20.0)	73
Kaufvertrag über noch aufzuziehende Bäume fällt nicht unter Art. 6 Abs. 4 lit. c) Rom I-VO (EuGH, Urt. of 10.2.2022 – C-595/20, ECLI:EU:C:2022:86) ...	77

Vertriebsrecht

Ausgleichsabfindung zugunsten des Hauptvertreters kann erheblicher Vorteil i.S.d. Art. 17 Abs. 2 lit. a HVR sein (EuGH, Urt. of 13.10.2022 – C-593/21, ECLI:EU:C:2022:784) ..	81
--	----



R2

Inhalt

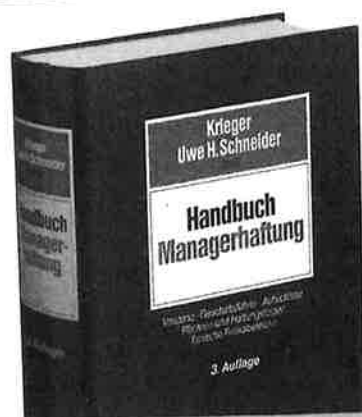
Andere Rechtsfragen

Zur Interventionswirkung

(BGH, Urf. v. 19.11.2020 – I ZR 110/19, ECLI:DE:BGH:2020:191120UIZR110.19.0) 85

Führen Anträge nach § 1058 ZPO zu einer Verlängerung der Frist nach § 1059 ZPO?

(BGH, Beschl. v. 26.11.2020 – I ZB 11/20, ECLI:DE:BGH:2020:261120BIZB11.20.0) 91



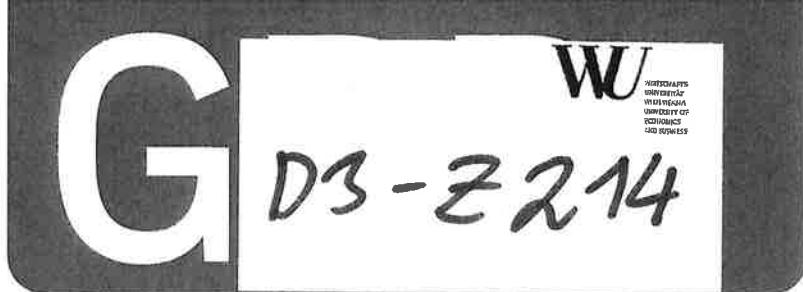
Vorbeugen ist besser als haften.

Endlich wieder da – das „Handbuch Managerhaftung“: Nachschlagewerk und professioneller Ratgeber im Haftungsfall. Topaktuell und alle modernen Entwicklungen begleitend.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter otto-schmidt.de

2 | 2023

20. Jahrgang
15. April 2023
S. 49–92
PVSt 10443



Zeitschrift für das Privatrecht der Europäischen Union



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

Herausgegeben von:

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

Editorial >	Müller-Graff – Kommissionsagenda 2023 und Privatrechtsdogmatik	49
Forum >	Baldus et al. – Die EuErbVO in der europäischen Praxis – Zur Evaluation der EuErbVO am 20.1.2023 in Heidelberg	51
Service >	Omodei Salè / Bonetti – Italienische Rechtsprechung zum Unionsprivatrecht	81
	Ina Kapusta – Pflichten von Gatekeepern im Digital Markets Act	83

ottoschmidt



86202912302



GPR

Zeitschrift für das Privatrecht der Europäischen Union

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

Herausgeber

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

Mitglieder des Beirats

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

Inhalt

Editorial

Peter-Christian Müller-Graff – Kommissionsagenda 2023 und Privatrechtsdogmatik 49

Forum

Die EuErbVO in der europäischen Praxis – Zur Evaluation der EuErbVO am 20.1.2023 in Heidelberg 51

Service

Allgemeines Unions- und Unionsprivatrecht

Prof. Riccardo Omodei Salè / Dott.ssa Silvia Bonetti – Italienische Rechtsprechung zum Unionsprivatrecht 81

Magistra Ina Kapusta – Pflichten von Gatekeepern im Digital Markets Act

Mit dem Ziel fairer und bestreitbarer Märkte, sieht der DMA Verpflichtungen für Gatekeeper vor, doch trifft nicht jede Verpflichtung alle Gatekeeper in derselben rechtlichen Art und Weise. 83

Neues aus Brüssel

Prof. Dr. Martin Schmidt-Kessel / Isabelle Thiel – Stand: 3.3.2023 91



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

NVwZ

Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

 WU
 WIRTSCHAFTS
 UNIVERSITÄT
 WIEN VIENNA
 UNIVERSITY OF
 ECONOMICS
 AND BUSINESS
 D3-Z135

In Zusammenarbeit mit der
Neuen Juristischen
Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Martin Burgi

Prof. Dr. Christian Calliess

Dr. Josef Christ

Prof. Dr. Klaus-Peter Dolde

Dr. Frank Fellenberg

Prof. Dr. Andreas Heusch

Prof. Dr. Andrea Kießling

Prof. Dr. Thomas Mayen

Prof. Dr. Hubert Meyer

Prof. Dr. Janbernd Oebbecke

Prof. Dr. Sabine Schlacke

Dr. Heribert Schmitz

Prof. Dr. Friedrich Schoch

Dr. Thomas Schröder

Prof. Dr. Rudolf Streinz

www.nvwz.de



C.H. BECK

9/2023

1. Mai 2023

42. Jahrgang S. 625–705

Aus dem Inhalt

P. Austermann

Wahlrechtsreform mit gleichheitswidriger Zweitstimmendeckung

625

N. Grosche

Ermessensreduzierung auf Null bei der Rücknahme grundrechtswidriger Verwaltungsakte

628

G. A. Neubäuser

Das BVerwG als Verfassungsorgan?

634

J. Buckler

Neue Impulse für das Verhältnis von Kartell- und Regulierungsrecht?

638

J. Kupfer

Prognoseentscheidung im Rahmen der Geeignetheitsbestätigung gem. § 33c III GewO

644

A. Dietz

Die Novelle zur Beschleunigung der Asylverfahren

647

W. Kluth

Verfassungsrechtliche Anforderungen an die Begründung von Gesetzen durch den Gesetzgeber nach der Rechtsprechung des BVerfG

648

H. Müller

Darlegungslast für Scan-Konzept einer Behörde

651

EuGH

Verarbeitung von Beschäftigendaten – Anforderungen an nationale Vorschriften

659

BVerwG

Beachtlichkeit des Fehlers der Bekanntmachung eines Bebauungsplans (Anm. T. Schröder/D. Kümmel)

667

VG Bayreuth

Zweifel an charakterlicher Eignung für öffentlichen Dienst trotz Entfernung von Tattoos (Anm. A. Nitschke/K. Krebs)

700



2750202309

Inhalt

Aufsätze

- Philipp Austermann*
Wahlrechtsreform mit gleichheitswidriger Zweitstimmendeckung 625
- Nils Grosche*
Ermessensreduzierung auf Null bei der Rücknahme grundrechts-
widriger Verwaltungsakte 628
- Gert Armin Neuhäuser*
Das Bundesverwaltungsgericht als Verfassungsorgan? – Fort-
geltungsanordnungen der Verwaltungsgerichtsbarkeit trotz erkannter
Verfassungswidrigkeit im Lichte der Rechtsprechung des BVerfG 634
- Julius Buckler*
Neue Impulse für das Verhältnis von Kartell- und Regulierungsrecht? –
Erste Überlegungen aus Anlass von EuGH, Urt. v. 27.10.2022 –
C-721/20, NVwZ 2023, 664 Ls. – DB Station & Service AG/ODEG
Ostdeutsche Eisenbahn AG 638
- Johannes Kupfer*, Prognoseentscheidung im Rahmen der Geeignetheits-
bestätigung gem. § 33c III GewO 644

Online-Aufsätze

- Andreas Dietz*
Die Novelle zur Beschleunigung der Asylverfahren 647

Kurze Beiträge

- Winfried Kluth*, Verfassungsrechtliche Anforderungen an die
Begründung von Gesetzen durch den Gesetzgeber nach der Recht-
sprechung des BVerfG – Eine aktuelle Bestandsaufnahme 648

Zur Rechtsprechung

- Henning Müller*
Darlegungslast für Scankonzept einer Behörde 651

Buchbesprechungen

- F. O. Kopp/U. Ramsauer, *Verwaltungsverfahrensgesetz (Th. Siegel)* 654
- E. Eyermann/L. Fröhler, *Verwaltungsgerichtsordnung (D. Herrmann)* 654
- W. Frenz, *Klimaschutzrecht (M. Marquard)* 655
- A. Reich/U. Preißler, *Bundesbesoldungsgesetz (M. Stuttmann)* 656
- H. Stubenrauch, *Kommunalrecht Rheinland-Pfalz (G. Schartz)* 656

Rechtsprechung

- EGMR 14. 2.23 – 21884/18 *Verurteilung eines Whistleblowers – Luxleaks (Ls.)* 657
Anm. *Jan-Philipp Redder* 657

EuGH	30. 3.23 – C-34/21	Verarbeitung von Beschäftigendaten – Anforderungen an nationale Vorschriften	659
EuGH	27.10.22 – C-721/20	Trassenentgelte – Verhältnis von Kartell- und Regulierungsrecht (Ls.)	664
BVerfG	1. 2.23 – 1 BvR 1337/20	Klagebefugnis bei Vereinsverbot – „linksunten.indymedia.de“	665
BVerfG	2. 2.23 – 1 BvR 187/21	Ausschluss aus einem Sportverein wegen NPD-Mitgliedschaft	666
BVerwG	14.12.22 – 4 CN 1.22	Beachtlichkeit des Fehlers der Bekanntmachung eines Bebauungsplans Anm. <i>Thomas Schröder/Dennis Kümmer</i>	667 670
BVerwG	5. 7.22 – 4 A 13.20	Planergänzungsbeschluss für die Uckermarkleitung	671
BVerwG	10.11.22 – 4 A 15.20	Planfeststellungsbeschluss für eine Höchstspannungsfreileitung	678
BVerwG	12.10.22 – 6 C 10.20	Teilbarkeit einer eisenbahnregulierungsrechtlichen Entgeltgenehmigung	685
VGH Mannheim	28. 7.22 – A 9 S 696/22	Teilnahme an mündlicher Verhandlung bei Pflicht zur Absonderung – Corona	698
VGH Kassel	18. 8.22 – 9 A 2501/20	Beiladung eines Umweltverbands zum Verpflichtungsrechtsstreit (Ls.)	699
VGH Kassel	10. 3.22 – 4 A 1958/20.Z	Naturschutzrechtliche Beseitigungsverfügung für illegale Bauten (Ls.)	700
VG Bayreuth	2. 2.23 – B 5 E 22.1180	Zweifel an charakterlicher Eignung für öD trotz Entfernung von Tattoos Anm. <i>Andreas Nitschke/Klaus Krebs</i>	700 703
VG Karlsruhe	21. 2.23 – A 19 K 304/23	Bildscan einer Zustellungsurkunde als richtige Zustellung (Ls.)	704

NVwZ aktuell

In eigener Sache	VII
NVwZ-Newsletter, Die beck-community diskutiert	VIII
Blick in die NVwZ-RR, Blick in die NJW	VIII
Rechtsprechung in Pressemitteilungen	VIII
Rechtsprechung in Leitsätzen	IX
Kabinettsbeschlüsse, EU-Nachrichten	X
Gesetzgebungsverfahren, Veranstaltungen	X

ISSN 0721-880X

NVwZ – Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

Schriftleitung und Verlagsredaktion:
Rechtsanwalt Professor Dr. Achim Schunder (verantwortlich für den Textteil) und Rechtsanwalt Dr. Johannes Heuschmid.
Beethovenstraße 7 b, 60325 Frankfurt a.M., Postanschrift: Postfach 11 02 41, 60037 Frankfurt a.M., Telefon: (0 69) 75 60 91-0, Telefax: (0 69) 75 60 91-49.
E-Mail: NVwZ@beck-frankfurt.de, Internet: www.nvwz.de.

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

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

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

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

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

Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589.
Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-609, Telefax (0 89) 3 81 89-589, E-Mail: anzeigen@beck.de
Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Mehling*.

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

Erscheinungsweise: Zweimal monatlich. Kombinationsbezug NVwZ mit zweimal monatlichem Beiheft (Nebenblatt) NVwZ-Rechtsprechungs-Report Verwaltungsrecht.

Bezugspreise 2023: NVwZ ohne NVwZ-RR: jährlich € 389,- (inkl. MwSt.); **Vorzugspreis** für NJW-Bezieher: jährlich € 339,- (inkl. MwSt.); Einzelheft: NVwZ € 21,- (inkl. MwSt.); NVwZ mit NVwZ-RR: jährlich € 609,- (inkl. MwSt.); **Vorzugspreis** NJW-Bezieher jährlich € 539,- (inkl. MwSt.); Einzelheft NVwZ m. RR € 31,- (inkl. MwSt.). 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 noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

Versandkosten jeweils zuzüglich.

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

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

Abbestellung:
Abbestellfristen finden Sie unter: www.beck-shop.de/nvwz-neue-zeitschrift-verwaltungsrecht/product/5131

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

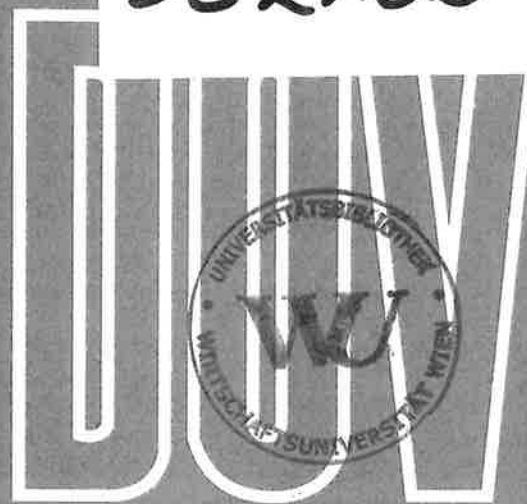
Hinweis gemäß Art. 21 Abs. 1 DSGVO: Bei Anschriftenänderung kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeauftrag gestellt ist. Hiergegen kann jederzeit mit Wirkung für die Zukunft Widerspruch bei der Post AG eingelegt werden.

Druck: Druckerei Himmer GmbH, Steinerne Furt 95, 86167 Augsburg.

D3-Z132

Die Öffentliche Verwaltung

Zeitschrift für öffentliches Recht
und Verwaltungswissenschaft



76. Jahrgang Mai 2023
Heft 9 Seiten 361–404

Veronika Böhm/Jens Kersten,
Zufallsbürgerinnen und Zufalls-
bürger – Hält die „Lottokratie“
praktisch, was sie theoretisch
verspricht?

Paul Leonard Enderle,
Menschenrechtsbasierte
Klimaklagen im internationalen
System – Zwischen effektivem
Menschenrechtsschutz und
richterlicher Zurückhaltung

Annette Guckelberger,
E-Government in Estland und
Frankreich

Meinhard Schröder,
Der gesellschaftliche Zusammen-
halt: ein Thema des Rechts

Buchbesprechungen

Rechtsprechung in Leitsätzen

www.doev.de

Kohlhammer

9

Inhaltsverzeichnis

Abhandlungen

<i>Veronika Böhm/Jens Kersten</i> , München, Zufallsbürgerinnen und Zufallsbürger – Hält die „Lottokratie“ praktisch, was sie theoretisch verspricht?	361
<i>Paul Leonard Enderle</i> , Münster, Menschenrechtsbasierte Klimaklagen im internationalen System – Zwischen effektivem Menschenrechtsschutz und richterlicher Zurückhaltung	370
<i>Annette Guckelberger</i> , Saarbrücken, E-Government in Estland und Frankreich	381

Kleinerer Beitrag

<i>Meinhard Schröder</i> , Trier, Der gesellschaftliche Zusammenhalt: ein Thema des Rechts	388
--	-----

Buchbesprechungen

<i>Peter Häberle</i> , Die „Kultur des Friedens“ – Thema der universellen Verfassungslehre (<i>Michael Kilian</i>)	393
<i>Volker Busse/Hans Hofmann</i> , Bundeskanzleramt und Bundesregierung. Handbuch für Wissenschaft und Praxis (<i>Armin Dittmann</i>)	395

Leitsätze

Gerichte der Europäischen Union

251. <i>EuGH</i> , Urteil vom 2.2.2023 – C-372/21 – Freikirche der Siebenten-Tags-Adventisten in Deutschland – Gewährung öffentlicher Subventionen für als konfessionelle Schulen anerkannte private Bildungseinrichtungen	396
252. <i>EuGH</i> , Urteil vom 7.2.2023 – C-688/21 – Confédération paysanne u. a. – Absichtliche Freisetzung genetisch veränderter Organismen; Mutagenese	397
253. <i>EuGH</i> , Urteil vom 9.2.2023 – C-402/21 – Staatssecretaris van Justitie en Veiligheid u. a. – Aufenthaltsrecht türkischer Staatsangehöriger	397
254. <i>EuGH</i> , Urteil vom 9.2.2023 – C-453/21 – X-FAB Dresden – Abberufung eines Datenschutzbeauftragten	397
255. <i>EuGH</i> , Urteil vom 16.2.2023 – C-745/21 – Staatssecretaris van Justitie en Veiligheid u. a. – Bestimmung des für die Prüfung eines Asylantrags zuständigen Mitgliedstaats; Schwangerschaft; Kindeswohl	397

Verfassungsgerichte

256. <i>BVerfG</i> , Beschluss vom 24.11.2022 – 2 BvR 1424/15 – Körperschaftsteuerminderungspotenzial II; Übergangsregelung vom Anrechnungs- zum Halbeinkünfteverfahren im Jahressteuergesetz 2010	398
257. <i>BVerfG</i> , Beschluss vom 9.12.2022 – 1 BvR 1345/21 – Polizeiliche Befugnisse nach dem SOG MV; Kernbereichsschutz beim Einsatz von verdeckt Ermittelnden und Vertrauenspersonen	398

Verwaltungsgerichtsbarkeit

Verfassungsrecht

258. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 20.1.2023 – 1 S 2201/22 – Öffentlich-rechtlicher Unterlassungsanspruch	398
---	-----

Abgabenrecht

259. <i>VG Cottbus</i> , Urteil vom 30.11.2022 – 4 K 944/19 – Begriff der Vorteilslage	398
--	-----

Öffentliches Dienstrecht

260. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 13.10.2022 – 2 C 7.21 – Pausen in „Bereithaltung“ als Arbeitszeit	398
261. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 15.11.2022 – 2 C 23.21 – Ruhen eines Unterhaltsbeitrags	399
262. <i>HambOVG</i> , Beschluss vom 18.11.2022 – 5 Bs 149/22 – Abbruch eines Stellenbesetzungsverfahrens	399
263. <i>VGH BW</i> , Urteil vom 23.11.2022 – 4 S 3727/21 – Dienstunfallschutz bei Teilnahme am Betriebsausflug	399
264. <i>HambOVG</i> , Urteil vom 30.11.2022 – 11 Bf 155/22.F – Schalterbeamtin; Entfernung aus dem Dienst; Milderungsgründe	399
265. <i>HambOVG</i> , Beschluss vom 12.12.2022 – 12 Bf 188/22.FZ – Durchsuchung; Zufallsfunde; Beweisverwertungsverbot	400
266. <i>OVG Rheinl.-Pf.</i> , Beschluss vom 15.12.2022 – 2 A 10477/22.OVG – Auswahlentscheidung; Vergleichbarkeit dienstlicher Beurteilungen	400
267. <i>NdsOVG</i> , Urteil vom 12.1.2023 – 5 LC 142/21 – Beihilfe; 100%-Erstattungsgrenze	400



Polizei- und Ordnungsrecht

268. *OVG Bremen*, Urteil vom 15.11.2022 – OVG 1 D 87/22 – Verbot eines Vereins, der die Hizb Allah unterstützt 400
 269. *VGH BW*, Beschluss vom 25.1.2023 – 6 S 1792/22 – Sorgfaltspflichten im Umgang mit Waffen; Bewachungsgewerbe 400

Kommunalrecht

270. *NdsOVG*, Beschluss vom 25.1.2023 – 10 LA 90/22 – Umbenennung einer Straße durch den Stadtbezirksrat 400

Wirtschafts- und Gewerberecht; Berufsrecht

271. *HambOVG*, Urteil vom 2.3.2022 – 3 Bf 177/20 – Anerkennung als Ausbildungseinrichtung nach dem Psychotherapeutengesetz 400
 272. *HambOVG*, Beschluss vom 15.12.2022 – 3 Bs 78/22 – Feststellung der Berufsunwürdigkeit eines Arztes 401
 273. *HambOVG*, Beschluss vom 12.1.2023 – 3 Bs 153/22 – Gesundheitsliche Eignung als Arzt; Anordnung einer neuropsychologischen Untersuchung 401
 274. *VGH BW*, Urteil vom 12.1.2023 – 6 S 3786/21 – Anordnung zur Bildung eines Arbeitsschutzausschusses; Betriebsbegriff 401

Gesundheits- und Lebensmittelrecht

275. *BVerwG*, Urteil vom 8.7.2022 – 3 C 2.21 – Anspruch auf Aufnahme in den Krankenhausplan 401

Bau- und Planungsrecht

276. *HambOVG*, Beschluss vom 5.7.2022 – 3 Bs 259/21 – Erhaltungsfähigkeit eines Denkmals 402
 277. *NdsOVG*, Beschluss vom 19.1.2023 – 1 ME 132/22 – Anforderungen an die Verletzung des Gebietserhaltungsanspruchs in einem festgesetzten reinen Wohngebiet; Grenzen des Nachbarschutzes bei der Befreiung von einer nicht nachbarschützenden Vorschrift 402
 278. *NdsOVG*, Beschluss vom 30.1.2023 – 12 MS 134/22 – Erneute Zurückstellung eines immissionsschutzrechtlichen Vorbescheids für eine Windenergieanlage 402

Naturschutz- und Umweltrecht

279. *NdsOVG*, Beschluss vom 18.1.2023 – 10 ME 119/22 – Anordnung der Einstellung von Bauarbeiten zur Errichtung eines die freie Landschaft abgrenzenden Zaunes 402
 280. *VG Cottbus*, Beschluss vom 17.11.2022 – 5 L 155/22 – Anordnung einer Sicherheitsleistung zur Erfüllung der Pflichten nach § 5 Abs. 3 BImSchG 403

Straßen-, Wege- und Verkehrsrecht

281. *BVerwG*, Urteil vom 12.10.2022 – 6 C 10.20 – Teilbarkeit einer eisenbahnregulierungsrechtlichen Entgeltgenehmigung 403
 282. *SächsOVG*, Urteil vom 5.10.2022 – 6 A 120/19 – Fahrzeugzulassung unter Vorlage einer Zulassungsbescheinigung Teil II eines EU-Mitgliedstaats; Notwendigkeit sowie Art und Weise der Fahrzeugidentifizierung 403

Ausländer- und Staatsangehörigkeitsrecht

283. *SächsOVG*, Urteil vom 7.9.2022 – 5 A 153/17.A – Lebensbedingungen anerkannter Schutzberechtigter in Bulgarien 403

Soldaten-, Wehr- und Zivildienstrecht

284. *HambOVG*, Urteil vom 7.12.2022 – 5 Bf 207/21 – Rücknahme eines Bewilligungsbescheids über Übergangsgebühren nach dem Soldatenversorgungsgesetz 403

Sozialrecht

285. *VGH BW*, Beschluss vom 16.1.2023 – 12 S 2440/22 – Tageseinrichtung für Kinder; Zuweisung eines Betreuungsplatzes 404

Gerichtsverfahrensrecht

286. *BVerwG*, Beschluss vom 23.11.2022 – 6 B 22.22 – Sachurteil an Stelle eines Prozessurteils; Verfahrensfehler 404
 287. *BVerwG*, Beschluss vom 30.11.2022 – 2 WRB 1.22 – Zulässigkeit der Anhöhrungsrüge trotz Erledigung der Hauptsache 404
 288. *VGH BW*, Beschluss vom 16.1.2023 – A 2 S 363/22 – Rechtliches Gehör; Überraschungsentscheidung; Inhalt des Sitzungsprotokolls 404
 289. *VGH BW*, Beschluss vom 19.1.2023 – 11 S 86/23 – Klagerücknahmefiktion; Einstellungsbeschluss; Unanfechtbarkeit 404
 290. *NdsOVG*, Beschluss vom 31.1.2023 – 13 ME 23/23 – Anforderungen an die (einfache) Signatur im Sinne des § 55 a Abs. 3 Satz 1 Alt. 2 VwGO 404

BayVBl. 9/2023

D3-Z154

Bayerische Verwaltungsblätter

Zeitschrift für öffentliches Recht und öffentliche Verwaltung

Herausgeber

Stephan Kersten, Präsident des Bayerischen Verwaltungsgerichtshofs a. D.
Dr. Markus Möstl, Professor des öffentlichen Rechts an der Universität Bayreuth

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

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

Redaktion

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

Aus dem Inhalt

- 289 **Drüen** Die bayerische Grundsteuerreform im Lichte der Landesverfassung (Fortsetzung und Schluss)
- 295 **EuGH** Status der Kirchen; Niederlassungsfreiheit; Subventionen für eine private Bildungseinrichtung
- 298 **BayVerfGH** Popularklage; Geschäftsordnung des Stadtrates; organinterne Rechtsbeziehungen
- 300 **BVerfG** Vereinigungsfreiheit; Vereinsausschluss
- 301 **BayVGH** Sitzverteilung in den Ausschüssen kommunaler Vertretungskörperschaften; Grundsatz der Spiegelbildlichkeit
- 315 **BVerwG** Datenschutzrechtlicher Anspruch; Prüfung
- 319 **BGH** Gewässerschau; außerhalb der Gewässerunterhaltung liegende Gegebenheiten; Unterhaltungspflicht



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

Inhalt

Abhandlungen

Drüen, Die bayerische Grundsteuerreform im Lichte der Landesverfassung (Fortsetzung und Schluss) — 289

Ausbildung und Prüfung

Aufgabe 6 der Ersten Juristischen Staatsprüfung 2020/1 — 324

Notizen

Nachrichten, Blick auf Europa — II

Rechtsprechung — III

Veranstaltung, Vorschau, Impressum — IV

Rechtsprechung

EuGH	U.v. 02.02.2023	Rs. C-372/21	Vorlage zur Vorabentscheidung; Status der Kirchen und der religiösen Vereinigungen oder Gemeinschaften in den Mitgliedstaaten im Hinblick auf das Unionsrecht; Niederlassungsfreiheit; Verhältnismäßigkeit; Subventionen für eine private Bildungseinrichtung; Antrag einer in einem anderen Mitgliedstaat ansässigen Religionsgesellschaft; Einrichtung, die von dieser Gesellschaft als konfessionelle Schule anerkannt wird — 295
BayVerfGH	E.v. 14.02.2023	Vf. 10-VII-22	Popularklage; Geschäftsordnung des Stadtrates; organinterne Rechtsbeziehungen — 298
BVerfG	B.v. 02.02.2023	1 BvR 187/21	Unzulässige Verfassungsbeschwerde; Vereinigungsfreiheit; Vereinsausschluss — 300
BayVGH	U.v. 19.10.2022	4 BV 22.871	Sitzverteilung in den Ausschüssen kommunaler Vertretungskörperschaften; Anspruch der Fraktionen auf gleiche Teilhabe; Grundsatz der Spiegelbildlichkeit; Sitzvergabe an Ausschussgemeinschaften; Gebot der verfassungskonformen Auslegung; keine vollständige Verdrängung ausschussfähiger Fraktionen oder Gruppen — 301
			Anmerkung <i>Papsthart</i> — 305
	U.v. 12.12.2022	15 N 22.1064	Normenkontrolle; Erforderlichkeit; Verhinderungsplanung; Abwägung; Beschränkung der Zahl der Wohneinheiten zum Erhalt dörflicher Struktur — 308
	B.v. 30.09.2022	22 CE 22.1770	Regelüberprüfung der Zuverlässigkeit einer Wachperson; Mitteilung der Unzuverlässigkeit einer Wachperson an das Bewachungsunternehmen; Regelvermutung der Unzuverlässigkeit nach § 34a Abs. 1 Satz 4 Nr. 4 Buchst. d GewO bei fahrlässiger Gefährdung des Straßenverkehrs (bejaht); Verhältnismäßigkeit der Regelvermutung der Unzuverlässigkeit; Ausnahmen von der Regelvermutung — 310
BVerwG	U.v. 30.11.2022	6 C 10.21	Personenbezogene Daten; über Kennziffer identifizierbarer Prüfling; kalligraphische Informationen; datenschutzrechtlicher Anspruch auf eine unentgeltliche Kopie der schriftlichen Prüfungsleistungen und der zugehörigen Prüfergutachten in einer berufsbezogenen Prüfung — 315
BGH	U.v. 01.12.2022	III ZR 54/21	Gewässerschau; außerhalb der Gewässerunterhaltung liegende Gegebenheiten; Tätigwerden jenseits des eigenen unmittelbaren Tätigkeitsbereichs; offensichtliche Gefahrenquelle; Unterhaltungspflicht; Verkehrssicherungspflicht; Drittschutz — 319
Wissenswertes für den Rechtsanwalt			
BayVGH	B.v. 13.12.2022	10 C 22.2086	Prozesskostenhilfe; Erklärung über die persönlichen und wirtschaftlichen Verhältnisse; gerichtliche Frist; hinreichende Erfolgsaussichten — 322

NZBau

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z148

Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergaberecht

In Zusammenarbeit mit der
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Meinrad Dreier

Prof. Dr. Heiko Fuchs

Prof. Dr. Klaus Engler

Wolfgang Jaeger

Günther Jansen

Reinhard Janssen

Prof. Dr. Ralf Leinemann

Prof. Dr. Burkhard Messerschmidt

Prof. Dr. Gerd Motzke

Dr. Marc Opitz

Dr. Hans-Joachim Prieß

Dr. Tobias Rodemann

Dagmar Sacher

Ulrich Schröder

www.nzbau.de

Aus dem Inhalt

W. Kluth

Künstliche Intelligenz als Auslöser neuer Regelungs-
bedarfe im Architekten- und Ingenieurrecht 283

A. Keilmann/J. Watson

Vorliegen eines Werkmangels „auf Verdacht“? 287

J. Gröning

Prozessuale Behandlung von Geschäftsgeheimnissen
im Nachprüfungsverfahren 291

Th. Kirch

Alles Nichts Oder? – Rechtliches Gehör und
Schutz von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen 295

A. Rosenkötter

Grenzen der Sektoren(-hilfs-)tätigkeit 298

BGH

Unwirksamkeit des mangelgestützten Kündigungs-
rechts vor Abnahme in VOB/B 301
mit Praxisanmerkung *D. Merkens* 305

KG

Von Wertsteigerung unabhängige Bauhandwerker-
sicherungshypothek für Generalplaner 316

EuGH

Kein Ausschluss wegen fehlenden Unterauftrags –
SC NV Construct 326

OLG Düsseldorf

Ausschluss eines unzulässigen Spekulationsangebots –
Altpapierverwertung 333

Mit Editorial von *M. Opitz*,

Das offene Verhandlungsverfahren –
Ein Beitrag zur Transformation des
Vergaberechts (S. 281)



CH BECK

5/2023

5. Mai 2023

24. Jahrgang S. 281–352



3450202305

Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergaberecht



NZBau 5/2023

Mai 2023 · 24. Jahrgang 2023 · Seite 281–352

Schriftleitung: Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M., Mainz; Rechtsanwalt Prof. Dr. Heiko Fuchs, Mönchengladbach

Redaktion: Rechtsanwältin Elisabeth Jackisch, M. A.; Rechtsanwältin Kerstin Korn, Frankfurt a. M.

Inhalt

Editorial		<i>M. Opitz</i> , Das offene Verhandlungsverfahren – Ein Beitrag zur Transformation des Vergaberechts	281
Aufsätze		<i>W. Kluth</i> , Künstliche Intelligenz als Auslöser neuer Regelungsbedarfe im Architekten- und Ingenieurrecht	283
		<i>A. Keilmann/J. Watson</i> , Vorliegen eines Werkmangels „auf Verdacht“?	287
		<i>J. Gröning</i> , Prozessuale Behandlung von Geschäftsgeheimnissen im Nachprüfungsverfahren – Typologie eines Alleingangs	291
Entscheidungsbesprechungen		<i>Th. Kirch</i> , Alles Nichts Oder? – Rechtliches Gehör und Schutz von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen (zu <i>KG NZBau 2023, 134</i>)	295
		<i>A. Rosenkötter</i> , Grenzen der Sektoren(-hilfs-)tätigkeit (zu <i>OLG Düsseldorf NZBau 2023, 65</i>)	298
Rechtsprechung			
Privates Baurecht			
BGH	19. 1. 23 – VII ZR 34/20	Unwirksames mangelgestütztes Kündigungsrecht vor Abnahme in VOB/B mit Praxisanmerkung von <i>D. Merkens</i>	301 305
OLG Hamm	19. 1. 23 – 18 U 91/22	Kranmiete trotz Einsatz ver hindernden Schlechtwetters	306
OLG Karlsruhe	17. 1. 23 – 12 U 92/22	Haftung des Bauherrn für Beschädigung nachbarlicher Bäume	309
OLG Düsseldorf	4. 10. 22 – I-22 U 37/22	Kein Vorschuss nach Erhalt von Schadensersatz für nämlichen Mangel	312
OLG Düsseldorf	28. 10. 22 – I-22 U 53/22	Bestimmtheit einer Vorschussklage bei mehreren Mängeln	314
LG Rostock	20. 1. 23 – 2 O 260/22	Sicherungspflichten des Tiefbauunternehmers gegen Leitungsschäden	315
Recht der Architekten und Ingenieure			
KG	14. 2. 23 – 21 W 28/22	Von Wertsteigerung unabhängige Bauhandwerkersicherungshypothek	316
KG	21. 10. 22 – 7 U 1101/20	Unverhältnismäßige Mängelbeseitigung bei fehlerhafter Architektenleistung	318

Vergaberecht

EuGH	26.1.23 – C-403/21	Kein Ausschluss wegen fehlenden Unterauftrags – SC NV Construct	326
OLG Düsseldorf	19.5.21 – VII-Verg 41/20	Ausschluss eines unzulässigen Spekulationsangebots – Altpapierverwertung	333
OLG Schleswig	27.10.22 – 54 Verg 7/22	Keine Aufzeichnung innerer Willensbildung – Digitale Dokumentation	336
OLG Frankfurt a.M.	24.11.22 – 11 Verg 5/22	Dringlichkeit b. Versäumnissen d. Vergabestelle – Flüchtlingssicherheitsdienste	341
BayObLG	20.10.22 – Verg 1/22	Erstattung von Rechtsanwaltskosten des Auftraggebers – Biogutverwertung	347
OLG Celle	29.12.22 – 13 U 3/22	Kein Vertrag bei angebotsänderndem Zuschlag – Flughafensicherheit	350
VG Aachen	8.8.22 – 8 K 4232/18	Keine Informationspflicht bzgl. Preisgestaltung – Lichtzeichensignalanlage (Ls.)	352

Umschlaginformationen

NZBau aktuell

V



ARBER SEMINARE Anwaltsfortbildung

Fachanwalts-Lehrgang Bau- & ArchitektenR

Stuttgart // Hybrid ab 26.10.2023

Informieren und buchen: www.ARBBER-seminare.de

Aus- und Weiterbildungsanzeigen auch online!

Ihre Aus- und Weiterbildungsanzeige erscheint auch online unter

www.beck-stellenmarkt.de/Veranstaltungen

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



ISSN 1439-6351

NZBau – Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Schriftleitung (V.i.S.d.P.):

Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M. (Vergaberecht), Johannes Gutenberg-Universität Mainz, Haus Recht und Wirtschaft, 55099 Mainz, Telefon: (0 61 31) 39-2 56 72, Telefax: (0 61 31) 39-2 56 75, E-Mail: m.dreher@uni-mainz.de; Rechtsanwalt Prof. Dr. Heiko Fuchs (Privates Baurecht), Viersener Straße 16, 41061 Mönchengladbach, Telefon: (0 21 61) 8 11-6 01, Telefax: (0 21 61) 8 11-7 77, E-Mail: heiko.fuchs@kapellmann.de

Verlagsredaktion: (verantwortlich für den Textteil): Rechtsanwältin Elisabeth Jackisch, M. A. (Rechtsprechung), Rechtsanwältin Kerstin Korn (Aufsätze und Schlussredaktion); Rechtsanwalt Dr. Hans von Gehlen, Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a. M., Telefon: (0 69) 75 60 91-0, Telefax: (0 69) 75 60 91-49, E-Mail: NZBau@beck-frankfurt.de

Manuskripte und andere Einsendungen:

Alle Einsendungen sind an die o.g. Adresse zu richten. Es besteht keine Haftung für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigefügt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss in Textform erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung über-

trägt die Autorin/der Autor dem Verlag C.H.BECK an ihrem/seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht der Autorin/des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

Redaktionsrichtlinie C.H.BECK:

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

Urheber- und Verlagsrechte: Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, soweit sie vom Einsendenden oder von der Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch im Hinblick auf Datenbanken und ähnliche Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechts-

gesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlags in irgendeiner Form vervielfältigt, verbreitet oder öffentlich wiedergegeben oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden.

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

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

Erscheinungsweise: Monatlich.

Bezugspreise 2023: Jährlich € 369,- (inkl. MwSt.). Einzelheft € 39,- (inkl. MwSt.). **Versandkosten** jeweils zugänglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitrau-

mes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. Jahrestitel und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

KundenserviceCenter:

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

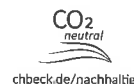
Abbestellung:

Abbestellfristen finden Sie unter: www.beck-shop.de/nzbau-neue-zeitschrift-baurecht-vergaberecht/product/2367


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

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

Druck: Druckerei Himmer GmbH, Steinerne Furt 95, 86167 Augsburg.



chbeck.de/nachhaltig



ASoK

Arbeits- und SozialrechtsKartei

Christoph Radlingmayr

Schlichte und disziplinarrechtliche Verwarnung

Andreas Gerhartl

Hinweispflicht des Arbeitgebers zum Urlaubsverbrauch

Christoph Wiesinger

Aufwand und Aufwandersatz

Thomas Rauch

Meldepflicht während eines Krankenstands

Johannes Derntl

DG-Eigenschaft der britischen Limited nach dem Brexit

Olena Renner/René Renner

Nochmals: (Ukrainischen) Vertriebene und das DLSG

Thomas Wala

Digitalisierung in der Weiterbildung

Praxisinformationen

Judikatur der Arbeits- und Sozialgerichte

ARBEITS- UND SOZIALRECHTSKARTEI

Redaktion: Univ.-Prof. Dr. Franz Marhold, Dr. Roman Krammer
1210 Wien, Scheydgasse 24, Telefon: 01/24 630, Fax: 01/24 630/751,
E-Mail Redaktion: redaktion@lindeverlag.at



INHALTSVERZEICHNIS

CHRISTOPH RADLINGMAYR	154
Zum Unterschied zwischen schlichter und disziplinarrechtlicher Verwarnung	
ANDREAS GERHARTL	159
Hinweispflicht des Arbeitgebers zum Urlaubsverbrauch	
CHRISTOPH WIESINGER	166
Aufwand und Aufwandsersatz	
THOMAS RAUCH	173
Meldepflicht und einvernehmliche Auflösung während eines Krankensstands	
Abfertigungsrückstellung bei Arbeitsplatzwechsel im Konzern	179
JOHANNES DERNTL	180
Zur Dienstgebereigenschaft der britischen Limited nach dem Brexit	
OLENA RENNER / RENÉ RENNER	185
Nochmals: (Ukrainischen) Vertriebene und das Dienstleistungsscheckgesetz	
58. Tagung der Österreichischen Gesellschaft für Arbeitsrecht und Sozialrecht ...	186
ASVG-Jahreskommentar in 14. Auflage erschienen	188
THOMAS WALA	189
Digitalisierung in der Weiterbildung	
EDITH MARHOLD-WEINMEIER	191
Aus der aktuellen Rechtsprechung	
● OGH: Parteiangehörigkeit als Weltanschauung im Sinne des § 13 B-GIBG?	● OGH: Analoge Anwendung des § 248c ASVG auf die Selbstversicherung nach § 18b ASVG
Impressum	192

RdA

Recht der A

WU
D3-Z253

Zeitschrift für die Wissenschaft und Praxis des gesamten Arbeitsrechts

In Verbindung
mit dem Deutschen
Arbeitsgerichtsverband e.V.
und dem Institut für
Arbeits- und Wirtschaftsrecht
der Universität zu Köln

Herausgegeben von
Prof. Dr. Martina Ahrendt
Prof. Dr. Susanne Baer, LL.M.
Prof. Klaus Bepler
Inken Gallner
Prof. Dr. Martin Henssler
Prof. Dr. Clemens Höpfner
Prof. Dr. Sudabeh Kamanabrou
Prof. Dr. Heinrich Kiel
Prof. Dr. Wilhelm Moll, LL.M.
Ingrid Schmidt
Prof. Dr. Rolf Wank

Abhandlungen

- Wank, Rolf*
Arbeitskampfrecht im Spiegel von RdA 65
- Kamanabrou, Sudabeh*
Risiken und Chancen – Das Betriebsrisiko in
Krisenzeiten 76
- Deinert, Olaf*
Betriebsverfassung für das 21. Jahrhundert 81
- Hartmann, Felix*
Tariftreue in der Pflegebranche 90
- Baschnagel, Markus, Hilser, Raphael und
Wagner, Raphael*
Unternehmerische Mitbestimmung bei grenzüber-
schreitenden Umwandlungen nach dem MgFSG 103

Besprechungsaufsatz

- Hanau, Hans*
Der kreative Umgang des BAG mit der unionsrechts-
konformen Auslegung des deutschen Arbeitszeitrechts 115



C.H. BECK

2/2023

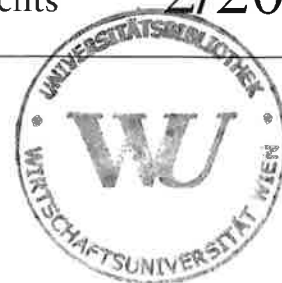
März/April
76. Jahrgang S. 65–128



Recht der Arbeit

Zeitschrift für die Wissenschaft und Praxis des gesamten Arbeitsrechts

2/2023



Abhandlungen

<i>Rolf Wank</i>	Arbeitskampfrecht im Spiegel von RdA	65
<i>Sudabeh Kamanabrou</i>	Risiken und Chancen – Das Betriebsrisiko in Krisenzeiten	76
<i>Olaf Deinert</i>	Betriebsverfassung für das 21. Jahrhundert – Rechtspolitische Überlegungen zu einer Fortentwicklung des BetrVG	81
<i>Felix Hartmann</i>	Tariftreue in der Pflegebranche – Unions- und verfassungsrechtliche Bedenken gegen §§ 72, 82 c SGB XI nF	90
<i>Markus Baschnagel/ Raphael Hilser/ Raphael Wagner</i>	Unternehmerische Mitbestimmung bei grenzüberschreitenden Umwandlungen nach dem MgFSG – Zugleich ein Beitrag zur unternehmerischen Mitbestimmung nach dem Koalitionsvertrag „Mehr Fortschritt wagen“ der „Ampel-Koalition“	103

Besprechungsaufsatz

<i>Hans Hanau</i>	Der kreative Umgang des BAG mit der unionsrechtskonformen Auslegung des deutschen Arbeitszeitrechts – Zugleich eine Besprechung des Beschlusses des BAG v. 13.9.2022 – 1 ABR 22/21	115
-------------------	--	-----

Kurzbeiträge und Informationen

<i>Anneliese Kärcher</i>	Tagungsbericht – X. Tarifsymposium der Bauwirtschaft 2022: „Sozialkassenverfahren im 21. Jahrhundert“	125
<i>Rüdiger Krause/ Jasmin Dubenkropp</i>	Zwanzigstes Göttinger Forum zum Arbeitsrecht, RdA 2023, 60 ff. – Richtigstellung	126
<i>Rolf Wank</i>	Deutsche wollen weniger arbeiten	126
<i>Rolf Wank</i>	Sozialpartnermodell Altersvorsorge in der Chemiebranche	127

Personalia

<i>Martin Henssler</i>	Rolf Wank zum 80. Geburtstag	127
------------------------	------------------------------	-----

Schrifttum

<i>Hermann Reichold</i>	Jan Alexander Daum Der Betrieb als Organisation	128
-------------------------	--	-----

ARD

AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

MIT
TEXTMUSTER

zur Information der
Mitarbeiter zum Hinweis-
geberschutz

THEMA

» **Wolfram Hitz/Alexander Kaindl/Ursula Roberts:** Ausgewählte arbeitsrechtliche Praxisfragen zum HinweisgeberInnenschutzgesetz

RECHTSPRECHUNG

- » Anfechtung und Nichtigkeit einer Betriebsratswahl
- » Vorzeitige Beendigung der Tätigkeitsdauer eines Betriebsrates in einem „Nichtbetrieb“
- » Übernahme der Beratungskosten für Europäischen Betriebsrat durch zentrale Leitung
- » Unwirksame Stellungnahme des BR-Vorsitzenden sofort nach Verständigung von Kündigungsabsicht
- » VfGH: Ausschluss der Nachbemessung von Beitragsgrundlagen nach Pensionsstichtag nicht verfassungswidrig
- » Pflichtversicherung eines Prokuristen nach dem GSVG
- » Elektronische Zustellung eines Mängelbehebungsauftrages
- » BFG: Steuerpflicht von Trinkgeldern

**IN ALLER KÜRZE**

2

THEMA – ARBEITSRECHT**Wolfram Hitz/Alexander Kaindl/Ursula Roberts: Ausgewählte arbeitsrechtliche Praxisfragen zum HinweisgeberInnenschutzgesetz**

3

Mit einiger Verspätung wurde nun auch in Österreich die Whistleblowing-Richtlinie in Form des HinweisgeberInnenschutzgesetzes (HSchG) in nationales Recht umgesetzt. Für die Einrichtung der internen und externen Meldestellen gilt für Unternehmen mit mindestens 250 Mitarbeitern noch eine Übergangsfrist bis 25. 8. 2023. Für Unternehmen mit weniger als 250 Beschäftigten wird die Verpflichtung, ein internes Hinweisgebersystem einzurichten, erst am 17. 12. 2023 wirksam. Das neue Gesetz sorgt jedoch in der Praxis für eine Reihe von Fragen. Einige offene Punkte werden im aktuellen Themenbeitrag von Mag. Wolfram Hitz, RAA Mag. Alexander Kaindl und RA Mag. Dr. Ursula Roberts beantwortet.

VORLAGEN UND TEXTMUSTER**Birgit Kronberger/Rainer Kraft: Mitarbeiterinfo zum Hinweisgeberschutz (Whistleblowing)**

8

RECHTSPRECHUNG**» ARBEITSRECHT**

Anfechtung und Nichtigkeit einer Betriebsratswahl	10
Vorzeitige Beendigung der Tätigkeitsdauer eines Betriebsrates in einem „Nichtbetrieb“	12
Übernahme der Beratungskosten für Europäischen Betriebsrat durch zentrale Leitung	14
Unwirksame Stellungnahme des BR-Vorsitzenden sofort nach Verständigung von Kündigungsabsicht	15

» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

VfGH: Ausschluss der Nachbemessung von Beitragsgrundlagen nach Pensionsstichtag nicht verfassungswidrig	16
Pflichtversicherung eines Prokuristen nach dem GSVG	17
Ausnahme von der Pflichtversicherung durch E-Mail der SVS?	18

» STEUERRECHT

Elektronische Zustellung eines Mängelbehebungsauftrages	18
BFG: Steuerpflicht von Trinkgeldern	19

NEUERSCHEINUNGEN

20

IMPRESSUM

7

6847

4. Mai 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

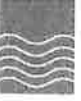
» **Manuel Mayr:** Möglichkeiten und Grenzen der inhaltlichen Gestaltung einvernehmlicher Beendigungen (Teil 1)

RECHTSPRECHUNG

- » Kurzfristige Missachtung der Maskenpflicht in der Freizeit: Entlassung unberechtigt
- » Vereinnahmung des vom Kunden vergessenen Wechselgelds – Entlassung
- » Notwendige Betriebseingliederung für Anwendbarkeit der Entlassungsschutzbestimmungen
- » Kein Anspruch auf Feststellung des Berufsschutzes bei Gewährung einer Berufsunfähigkeitspension
- » Außergewöhnliche Belastungen bei behindertem Kind

NEUE VORSCHRIFTEN

- » Änderung des AuslBG – BGBl
- » Digitalisierung des Prüfungswesens der Wirtschaftstreuhandberufe – BGBl



THEMA – ARBEITSRECHT

Manuel Mayr: Möglichkeiten und Grenzen der inhaltlichen Gestaltung einvernehmlicher Beendigungen (Teil 1)	3
--	----------

Die einvernehmliche Beendigung kann Instrument zur pragmatischen Lösung des Rechtsbandes zwischen den Dienstvertragsparteien sein. Liegen zwei übereinstimmende mangelfreie Willenserklärungen vor, sind etwaige Formvorschriften eingehalten und Belehrungen bescheinigt, hat der Betriebsrat mitgewirkt (oder auch nicht) und wurde eine klare Abgrenzung zur Kündigung vorgenommen, gilt es die Auflösungsvereinbarung mit den richtigen Inhalten zu versehen. MMag. Manuel Mayr zeigt in diesem zweiteiligen Beitrag die Möglichkeiten und Grenzen der inhaltlichen Gestaltung einvernehmlicher Beendigungen auf. Dabei orientiert sich der Beitrag an der möglichen Gliederung einer Auflösungsvereinbarung.

RECHTSPRECHUNG

» ARBEITSRECHT

Kurzfristige Missachtung der Maskenpflicht in der Freizeit: Entlassung unberechtigt	8
Diebstahl von FFP2-Masken zu Beginn der Corona-Pandemie – Entlassung	10
Vereinnahmung des vom Kunden vergessenen Wechselgelds – Entlassung	10
Entlassung nach unberechtigtem Vorwurf der sexuellen Belästigung	11
Leistungsverweigerung bei Lohnrückstand – unberechtigte Entlassung	11
Notwendige Betriebseingliederung für Anwendbarkeit der Entlassungsschutzbestimmungen	12
Anfechtung einer Entlassung wegen Sozialwidrigkeit	13

» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

Kein Anspruch auf Feststellung des Berufsschutzes bei Gewährung einer Berufsunfähigkeitspension	13
Berücksichtigung eines fiktiven Ausgedingtes bei Bemessung der Ausgleichszulage	14
Kein Wiederaufleben der Waisenpension nach bloß vorübergehender Erwerbsfähigkeit	14

» STEUERRECHT

Krankheitskosten als außergewöhnliche Belastung	15
Außergewöhnliche Belastungen bei behindertem Kind	16

NEUE VORSCHRIFTEN

» ARBEITSRECHT

Änderung des AuslBG – BGBl	18
----------------------------	----

» STEUERRECHT

Digitalisierung des Prüfungswesens der Wirtschaftstreuhandberufe – BGBl	18
Investitionsfreibetrag für die Herstellung von klimafreundlichen Heizungen – BGBl	19

ARTIKELRUNDSCHAU	20
-------------------------	-----------

IMPRESSUM	20
------------------	-----------

Anwalts blatt

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

Z3-Z121



289 SCHWERPUNKT

Europäische Präsidentenkonferenz
2023

„Wie viel Transparenz braucht
der Rechtsstaat?“

Beiträge von
Danuta Hübner
Andrés Ritter
Karoline Edtstadler
Deborah Enix-Ross
Panagiotis Perakis
Lidiya Izovitova



302

Dr. Georg Hittmair, LL. M. (WU)
– Neue Funktionen im Wirt-
schafts-Compass

288

Univ.-Prof. Dr. Dirk Heckmann

Inhalt 05_2023

- 277 Editorial
- 279 Wichtige Informationen
- 280 Werbung & PR
- 281 Recht kurz & bündig
- 286 Europarecht kurz & bündig
- 287 Europa aktuell
- 288 3 Fragen an ...
- 338 Inserate
- 340 Indexzahlen
- 340 Impressum

AUTORINNEN UND AUTOREN DIESER AUSGABE:

- RA Dr. Manfred Ainedter, Wien
- RA Dr. Michael Buresch, Wien
- RA Hon.-Prof. Mag. Dr. Peter Csoklich, Wien
- Mag. Alexander Dittenberger, ÖRAK
- BMⁱⁿ Mag.^a Karoline Edtstadler, Wien
- RAⁱⁿ Deborah Enix-Ross, New York City
- RA Mag. Franz Galla, Wien
- Stefan Georgiev, Wien
- RA Dr. Rainer Hable, Msc (LSE), Wien
- RA Dr. Eric Heinke, Wien
- RA Dr. Thomas Höhne, Wien
- Prof. Dr hab. Danuta Hübner MEP, Brüssel
- RAⁱⁿ Lidiya Izovitova, Kiew
- RAⁱⁿ Britta Kynast, ÖRAK Büro Brüssel
- RA Dr. Stefan Krenn, Graz
- Mag.^a Susanne Laggner-Primosch, RAK Kärnten
- Mag.^a Dagmar Lehner, Wien
- em. RA Prof. Dr. Nikolaus Lehner, Wien
- Mag. Christian Moser, ÖRAK
- RA Panagiotis Perakis, Brüssel
- Andrés Ritter, Köln
- Mag.^a Eva-Elisabeth Röthler, ÖRAK
- RA Dr. Ullrich Saurer, Graz
- RA Dr. Wolf-Georg Schärf, Wien
- RA Dr. Armenak H. Utudjian, M.B.L.-HSG, Wien
- RA Mag. iur. Dr. iur. Felix Karl Vogl, Schruns
- Markus Weiss, MBA, Igls
- RA Dr. Alexander Wittwer, LL.M., Dornbirn

SCHWERPUNKT

EUROPÄISCHE PRÄSIDENTENKONFERENZ 2023

- 290 Speech by Danuta Hübner
Danuta Hübner
- 293 Speech by Andrés Ritter
Andrés Ritter
- 294 Speech by Karoline Edtstadler
Karoline Edtstadler
- 294 Speech by Deborah Enix-Ross
Deborah Enix-Ross
- 296 Speech by Panagiotis Perakis
Panagiotis Perakis
- 299 Speech by Lidiya Izovitova
Lidiya Izovitova

SERVICE

- 302 Im Gespräch



Dr. Georg Hittmair, LL.M. (WU)
Foto: Werner Himmelbauer

- 306 Legal Tech & Digitalisierung
- 308 Strategie & Prozessmanagement
- 309 Termine
- 310 Chronik
- 317 Aus- und Fortbildung
- 322 Rezensionen
- 328 Zeitschriftenübersicht

RECHTSPRECHUNG

- 332 Korrektur von Honorarnoten zur Ermöglichung der Inanspruchnahme des Vorsteuerabzugs
- 333 Umgehungsverbot
- 335 Zur Überwachungspflicht der Rechtsanwaltskammer

Mohr Siebeck
72010 Tübingen
Postfach 2040
ISSN 0022-6882

Redaktion:
72074 Tübingen
Wilhelmstraße 18
jz@mohrsiebeck.com

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

Juristen Zeitung



WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z134

9

78. Jahrgang
5. Mai 2023
Seiten 365-416

Aus dem Inhalt:

Holger Fleischer

Große Debatten im Gesellschaftsrecht:
Eine Forschungsskizze

Anne-Christin Mittwoch

Digitalisierung und Nachhaltigkeit –
Praktische Konvergenzen zweier Leitdiskurse
im Unternehmensrecht

Achim Janssen

Islamische Dachverbände als Religionsgesellschaften

Johann Justus Vasel

Erstarrter Denkmalschutz –
Der Streit um Cranachs Marienaltar

Markus Würdinger

Juristische Kreativität

Anmerkung von

Markus C. Kerber

Die erweiterte Haftung durch das ESM-Ergänzungs-
übereinkommen und der Rückzug des BVerfG aus
der Integrationskontrolle

Anmerkung von

Marc-Philippe Weller und **Greta Göbel**

Antisemitische Schmähobjekte – zur Frage eines
Beseitigungsanspruchs nach § 1004 BGB am Beispiel
des Wittenberger Sandsteinreliefs



Herausgeber

Professor Dr. Dr. Eric Hilgendorf, Würzburg
Professor Dr. Matthias Jestaedt, Freiburg i.Br.
Professor Dr. Florian Möslein, LL.M. (London), Marburg
Professor Dr. Astrid Stadler, Konstanz
Professor Dr. Bernhard Großfeld, Münster (bis 2009)
Professor Dr. Dr. h.c. Herbert Roth, Regensburg (bis 2021)
Professor Dr. Christian Starck, Göttingen (bis 2006)
Professor Dr. Dr. h.c. Rolf Stürner, Freiburg i.Br. (bis 2012)

Redaktion

Martin Idler, Tübingen



9 78. Jahrgang
5. Mai 2023

JZ Juristen Zeitung

Mohr Siebeck

Inhalt

Aufsätze

Professor Dr. Dr. h.c. Dr. h.c. **Holger Fleischer**,
LL.M. (Univ. of Michigan)
Große Debatten im Gesellschaftsrecht:
Eine Forschungsskizze **365**

Professorin Dr. **Anne-Christin Mittwoch**
Digitalisierung und Nachhaltigkeit –
Praktische Konvergenzen zweier Leitdiskurse
im Unternehmensrecht **376**

Dr. **Achim Janssen**
Islamische Dachverbände als Religionsgesellschaften **385**

Professor Dr. **Johann Justus Vasel**, LL.M. (NYU)
Erstarrter Denkmalschutz –
Der Streit um Cranachs Marienaltar **391**

Professor Dr. **Markus Würdinger**
Juristische Kreativität **397**

Umschau

Tagungsberichte

Strategic Litigation – die Durchsetzung kollektiver
Interessen vor deutschen Gerichten
66. Bitburger Gespräche am 12. und 13. Januar 2023 in Trier
Noah Drautzburg und **Thomas Kemper** **403**

Quarantäne
Interdisziplinäre Tagung am 3. und 4. November 2022
an der Goethe-Universität Frankfurt am Main
Clara Folger **405**

Anmerkungen

BVerfG, 13. 10. 2022, 2 BvR 1111/21
Anmerkung von
Professor Dr. **Markus C. Kerber**
Die erweiterte Haftung durch das ESM-Ergänzungs-
übereinkommen und der Rückzug des BVerfG aus
der Integrationskontrolle **408**

BGH, 14. 6. 2022, VI ZR 172/20
Anmerkung von
Professor Dr. **Marc-Philippe Weller** und **Greta Göbel**
Antisemitische Schmähobjekte – zur Frage eines
Beseitigungsanspruchs nach § 1004 BGB am Beispiel
des Wittenberger Sandsteinreliefs **411**

JZ Information

Aktuelles aus der Rechtsprechung/
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte **237***
Gesetzgebung **238***
Entscheidungen in Leitsätzen **240***
Neuerscheinungen **252***
Zeitschriftenübersicht **264***
Festschrift/Sammelwerk **268***
Impressum **269***

NJW Spezial

Die wichtigsten Informationen zu z

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z171
Ber. 1

Ständige Autoren

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

Aus dem Inhalt

Miet- und Immobilienrecht

Ukraine-Geflüchtete als Untermieter – Gestaltungsanspruch? 257
Nachhilfe bei Beschlussumsetzung – Klarstellender BGH-Ausspruch 257

Familienrecht

J. König/B. Ballhorn, Unternehmensbewertung im Zugewinn 260
Urlaubsabgeltung wegen Krankheit – Überobligatorisches Einkommen? 261

Erbrecht

Zuständiges Nachlassgericht bei zehnjährigem Pflegeheimaufenthalt 263
Ergänzungspflegschaft für Minderjährigen bei Testamentsauslegung 263

Verkehrsrecht

N. Lutz, Wertminderung bei vorsteuerabzugsberechtigten Geschädigten 265
Schäden zu Lasten und mittels finanzierter Fahrzeuge 266

Baurecht

Einseitige Leistungsänderung vor Geltung neuen Bauvertragsrechts? 268
Sind DIN-Normen anerkannte Regeln der Technik? 268

Gesellschaftsrecht

D. Rubner/D. Leuring, Personenhandelsgesellschaften nach MoPeG 271
Verzögerung durch Notar schließt Rückwirkung des § 16 I 2 GmbHG aus 272

Arbeitsrecht

Relevanz des BEM bei krankheitsbedingter Kündigung 274
EU-Richtlinienentwurf zur Entgelttransparenz verabschiedet 276

Insolvenzrecht

S. Harder, Schufa verkürzt Speicherfrist – Neue Chance für die zweite Chance? 277
Keine Einschränkung des § 26 StaRUG bei reinem Gesellschafterplan 278

Strafrecht

Anhörungsüge vor Verfassungsbeschwerde 280
Einziehung bei Hawala-Banking 280

Verfahrens- und Kostenrecht

N. Schneider, Erstattung von Parteikosten zur Wahrnehmung von Terminen 283
Keine Gerichtskostenrückzahlung bei Vergleich mit bedürftiger Partei 284

Anwalt und Kanzlei

Keine ernsthaften Zweifel an der Richtigkeit eines Urteils 286
Veralteter Beitrag auf anwaltlicher Internetseite 286



C.H. BECK

9/2023

4. Mai 2023



L150202309



Inhalt

Miet- und Immobilienrecht

Von Michael Drasdo

Ukraine-Geflüchtete als Untermieter – Gestattungsanspruch? (AG München)	257
Nachhilfe bei Beschlussumsetzung – Klarstellender BGH-Ausspruch (BGH)	257
Verdopplung des Heizkostenansatzes im Wirtschaftsplan 2023? (AG Langen (Hessen))	258
Verkalkuliert – Keine Änderung des laufenden Verwaltungsvertrags! (AG Köln)	258
Nachbarzoff – Kein weiterer Schlichtungsversuch bei Eigentumswechsel (BGH)	259
Notargebühr für „deklaratorische Maklerklausel“ im Kaufvertrag? (OLG Schleswig)	259

Familienrecht

Von Martin Haußleiter und Barbara Schramm

<i>J. König / B. Ballhorn</i> , Unternehmensbewertung im Zugewinn	260
Urlaubsabgeltung wegen Krankheit – Überobligatorisches Einkommen? (OLG Celle)	261
Kein Zugewinnausgleichsanspruch bei grober Unbilligkeit (OLG München)	261
Grobe Berechnung der Auslandsanrechte im Versorgungsausgleich (OLG Karlsruhe)	262

Erbrecht

Von Wolfgang Roth

Zuständiges Nachlassgericht bei zehnjährigem Pflegeheimaufenthalt (OLG München)	263
Ergänzungspflegschaft für Minderjährigen bei Testamentsauslegung (OLG Nürnberg)	263
Erbeinsetzung trotz bloßer Geldzuwendung im Testament (AG Hameln)	264
Keine steuerliche Abzugsfähigkeit von Lager- und Beratungskosten (FG Köln)	264

Verkehrsrecht

Von Dirk Figgenger und Friederike Quaisser

<i>N. Lutz</i> , Wertminderung bei vorsteuerabzugsberechtigten Geschädigten	265
Schäden zu Lasten und mittels finanziert Fahrzeuge (BGH)	266

Baurecht

Von Rudi Seckel und Marc Steffen

Einseitige Leistungsänderung vor Geltung neuen Bauvertragsrechts? (OLG Hamm)	268
Sind DIN-Normen anerkannte Regeln der Technik? (OLG Düsseldorf)	268
Übertragung von Verkehrssicherungspflichten ist zu vereinbaren (OLG Karlsruhe)	269
Förderung des Ausbaus erneuerbaren Energien nur Programmsatz? (OVG Greifswald)	269
Garage rechtfertigt Streitwert unterhalb des Rahmens (OVG Bautzen)	270
Aufstellungsbeschluss und Veränderungssperre durch Bürgermeister (VGH München)	270

Gesellschaftsrecht

Von Dieter Leuring und Daniel Rubner

<i>D. Rubner / D. Leuring</i> , Das neue Recht der Personenhandelsgesellschaften nach MoPeG	271
Verzögerung durch Notar schließt Rückwirkung des § 16 I 2 GmbHG aus (OLG Schleswig)	272
Das Handelsregister trifft auf die DS-GVO I (OLG Naumburg)	273
Das Handelsregister trifft auf die DS-GVO II (OLG Celle)	273

Arbeitsrecht

Von Daniel Benkert und Robert von Steinau-Steinrück

Relevanz des bEM bei krankheitsbedingter Kündigung (BAG) 274
 Vereinbarkeit von deutschem Beschäftigtendatenschutz und DS-GVO (EuGH) 274
 Kein Nachholen betriebsinterner Stellenausschreibungen im Prozess (BAG) 275
 EU-Richtlinienentwurf zur Entgelttransparenz verabschiedet 276

Insolvenzrecht

Von Michael Dahl und Raul Taras

S. Harder, Schufa verkürzt Speicherfrist – Eine neue Chance für die zweite Chance? 277
 Keine Einschränkung des § 26 StaRUG bei reinem Gesellschafterplan (AG München) 278
 Gruppengläubigerausschuss auch bei nur vorläufigem Pflichtausschuss (AG Hamburg) 279

Strafrecht

Von Stephan Beukelmann und Maximilian Heim

Anhörungsgrüge vor Verfassungsbeschwerde (BVerfG) 280
 Einziehung bei Hawala-Banking (BGH) 280
 Bezugspunkt der Tätergesinnung (BGH) 280
 Wahlfeststellung zwischen Täterschaft und Anstiftung (OLG Karlsruhe) 281
 Fehlender Aushang vor Sitzungssaal (KG) 281
 Anforderungen an Ersatzeinreichung (KG) 282
 Beihilfe zur Insolvenzverschleppung durch einen Notar (LG Lübeck) 282

Verfahrens- und Kostenrecht

Von Norbert Schneider

N. Schneider, Erstattung von Parteikosten zur Wahrnehmung von Terminen 283
 Keine Gerichtskostenrückzahlung bei Vergleich mit bedürftiger Partei (OLG Brandenburg) .. 284
 Fiktive Terminsgebühr bei mehreren Teilanerkennnisurteilen (LG Düsseldorf) 285

Anwalt und Kanzlei

Von Christian Dahns

Keine ernsthaften Zweifel an der Richtigkeit eines Urteils (BGH) 286
 Veralteter Beitrag auf anwaltlicher Internetseite (OLG Frankfurt a. M.) 286
 Nichtigkeit des Anwaltsvertrags aufgrund widerstreitender Interessen 287

ISSN 1613-4621

NJW Spezial

Die wichtigsten Informationen zu speziellen Rechtsgebieten

Schriftleitung:

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

Redaktion:

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

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

Redaktionsrichtlinie C.H.BECK:

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

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

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

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

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

Erscheinungsweise: Zweimal im Monat als Beilage zur NJW.

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

Druck: Mayr Miesbach GmbH, Am Windfeld 15, 83714 Miesbach.



NJW

WU
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS
D3-Z171

Neue Juristische Wochenschrift



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

Aus dem Inhalt

<i>G. Wagner</i> Produkthaftung für autonome Fahrzeuge	1313
<i>F. Schwepcke</i> Besitz und Besitzschutz in der Rechtsprechung	1319
<i>G. Bulgrin/M. Wolf</i> Bestellung von Vorstandsmitgliedern einer AG zu Geschäftsführern der Tochtergesellschaft	1325
<i>M. Ahrens</i> Aktuelle Entwicklungen des Regelinsolvenzverfahrens	1329
<i>H. Plagemann/K. Radtke-Schwenzer</i> Entwicklungen in der Gesetzlichen Unfallversicherung	1335
<i>A. Klafki</i> Differenzierte Rechtsgrundlagen zur Krisenbewältigung	1340
<i>BGH</i> Unwirksamkeit mangelgestützten Kündigungsrechts vor Abnahme in VOB/B (Anm. B. Gartz)	1356
<i>BGH</i> Keine Anrechnung des Mitverschuldens von Halter und Sicherungsgeber (Anm. U. Gail)	1361
<i>BGH</i> Ersatz aller vorgerichtlichen Inkassokosten	1368
<i>AG Hamburg-Bergedorf</i> Antrag auf Stiefkindadoption ohne Aufklärung über leiblichen Vater (Anm. M. Eckebrecht)	1372

Mit Beilage:

NJW-Spezial Heft 9/2023



C.H. BECK

19/2023

Aus NJW-aktuell

Interview

Verschärftes
Arbeitszeitrecht

Forum

Widerstreitende
Interessen

Justiz

Gesetz gegen
digitale Gewalt

4. Mai 2023
76. Jahrgang S. 1313-1392
www.njw.de



0150202319

INHALT

Aufsätze

Gerhard Wagner

Produkthaftung für autonome Fahrzeuge – die zweite Spur der Straßenverkehrshaftung 1313

Noch soll das etablierte Unfallrecht des StVG auch für den autonomen Verkehr gelten. Durch die Reform der EU-Produkthaftungs-RL zeichnet sich indes bereits das Haftungssystem der Zukunft ab. Dabei wird, wie der Beitrag zeigt, der Regress gegen den Hersteller erleichtert und bei Verkehrsunfällen immer wichtiger.

Florian Schwepcke

Besitz und Besitzschutz in der Rechtsprechung 1319

Mehrmals musste sich die Rechtsprechung im letzten Jahr mit der Weite des Besitzschutzes auseinandersetzen. Dabei forderten die technischen Neuerungen eine genaue Herausarbeitung und Abgrenzung des Besitzverständnisses. Der Beitrag bewertet anhand ausgewählter Entscheidungen deren Ergebnisse und Begründungen.

Zur Rechtsprechung

Gerrit Bulgrin / Maximilian Wolf

Bestellung von Vorstandsmitgliedern einer AG zu Geschäftsführern der Tochtergesellschaft 1325
(BGH, NJW 2023, 1350)

Bericht

Martin Ahrens

Aktuelle Entwicklungen des Regelinsolvenzverfahrens im Jahr 2022 1329

Hermann Plagemann / Kerstin Radtke-Schwenzer

Aktuelle Entwicklungen im Recht der Gesetzlichen Unfallversicherung 1335

Forum

Anika Klafki

Differenzierte Rechtsgrundlagen als Gebot effektiver Krisenbewältigung 1340

Buchbesprechungen

Müller-Glöge / Preis / Schmidt: Erfurter Kommentar zum Arbeitsrecht (David Marski) 1344

NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Rubrikenmarkt	23
Kartellrecht mit Klauen		Verschärftes Arbeitszeitrecht		web.report	24
R. Podszun		F. Bayreuther		Stellenmarkt	25
Agenda	6	Forum	15	Beck'sche Zeitschriften	34
Meldungen/Kolumne	7	Diener zweier Herren?		Buchhinweise	36
Gesetzgebung	8	C. Deckenbrock		Personalien	38
Rechtsprechung in Kürze	8	Aus der Justiz	17	Heftvorschau/Impressum	40
Entscheidung der Woche	9	Richtiges Ziel, falscher Weg			
		S. Rebehn			
		Recht digital	19		
		Die elektronische Akte in			
		Strafsachen D. Kesper			

INHALT



Rechtsprechung

Europäische Gerichte

EuGH 09.03.23 – C-356/22
Kein „Verdecken“ von Warnhinweisen durch Zigarettenautomaten 1345

Verfassungsgerichte

BVerfG 15.02.23 – 1 BvR 2349/22
Wiedereinsetzung bei Versäumung der Verfassungsbeschwerdefrist 1347

BVerfG 08.02.23 – 1 BvR 311/22
Willkürliche Kostenentscheidung bei Untätigkeitsklage (Ls.) 1349

Zivilgerichte

BGH 17.01.23 – II ZB 6/22
Bestellung des Vorstands einer AG zum Geschäftsführer der Tochter-GmbH 1350

BGH 19.01.23 – VII ZR 34/20
Unwirksamkeit des mangelgestützten Kündigungsrechts vor Abnahme in VOB/B (Anm. B. Gartz) 1356

BGH 17.01.23 – VI ZR 203/22
Keine Anrechnung des Mitverschuldens von Halter und Sicherungsgeber (Anm. U. Gail) 1361

BGH 07.12.22 – VIII ZR 81/21
Ersatz aller vorgerichtlichen Inkassokosten 1368

OLG Hamm 18.01.23 – 11 U 60/22
Unterlassene gerichtliche Zustellung der Versorgungsausgleichsentscheidung (Ls.) 1372

AG Hamburg-Bergedorf 28.11.22 – 415c F 15/19
Antrag auf Stiefkindadoption ohne Aufklärung über den leiblichen Vater (Anm. M. Eckebrecht) 1372

Strafgerichte

BayObLG 07.12.22 – 206 StRR 296/22
Rechtswidrige Entkleidung einer in polizeilichen Gewahrsam genommenen Person 1375

Verwaltungsgerichte

OVG Schleswig 14.11.22 – 1 KN 10/22
Zweite Verlängerung der Veränderungssperre eines Baugebiets 1378

Arbeitsgerichte

BAG 30.11.22 – 5 AZR 336/21
Zuweisung eines Arbeitsplatzes im Ausland durch Weisung und Billigkeitskontrolle 1383

Sozialgerichte

BSG 28.06.22 – B 2 U 8/20 R
Unfall bei Fußballturnier als Bestandteil der betrieblichen Gesundheitsförderung 1388

Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 9/2023

Miet- und Immobilienrecht
Ukraine-Geflüchtete als Untermieter – Gestattungsanspruch?

Familienrecht
Unternehmensbewertung im Zugewinn

Erbrecht
Zuständiges Nachlassgericht bei Pflegeheimaufenthalt

Verkehrsrecht
Wertminderung bei vorsteuerabzugsberechtigten Geschädigten

Baurecht
Einseitige Leistungsänderung vor neuem Bauvertragsrecht?

Gesellschaftsrecht
Personenhandelsgesellschaften nach MoPeG

Arbeitsrecht
Relevanz des bEM bei krankheitsbedingter Kündigung

Insolvenzrecht
Schufa verkürzt Speicherfrist

Verfahrens- und Kostenrecht
Erstattung von Parteikosten zur Wahrnehmung von Terminen

Alle Rubriken
Rechtsprechungsübersichten

D3-Z143

rods
ZSR

Zeitschrift für Schweizerisches Recht
Revue de droit suisse
Rivista di diritto svizzero
Revista da dretg svizzer

Band 142 (2023) I · Heft 2

Herausgeber

Pascal Pichonnaz

Ruth Arnet

Samantha Besson

Sabine Gless

Peter Isler

Vincent Martenet

Andreas Zünd





Zeitschrift für Schweizerisches Recht
Revue de droit suisse
Rivista di diritto svizzero
Revista da dretg svizzer



Band 142 (2023) I · Heft 2

Inhaltsverzeichnis

Abhandlungen

- KARINE LEMPEN, La modification du contrat de travail:
source de discrimination? 121
- WOLFGANG WOHLERS, Die Wahrung der Interessen des Geschädigten 139
- MARCO ZOLLINGER, Der Anspruch auf mündliche Verhandlung
nach Art. 6 Ziff. 1 EMRK im schweizerischen Verwaltungsgerichts-
verfahren – Vorschläge zur Umsetzung und Ausgestaltung des
konventionsrechtlichen Anspruchs 161

Buchbesprechung

- GEORG MÜLLER, René Rhinow, Freiheit in der Demokratie. Plädoyer
für einen menschenwürdigen Liberalismus, Verlag Hier und Jetzt,
Zürich 2022 193