

# KTS



ZEITSCHRIFT FÜR IN

D3-Z296



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



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

Wollers Kluwer Deutschland GmbH, Postfach 2352, 56513 NEUWIED, DE  
Presse International, 50446

KTS 84. Jahrgang  
Heft 2 Juni 2023 S.  
ISSN 1432-461X  
Art.-Nr. 56529302

Carl Heymanns Verlag

2/2023

# Inhalt



## ABHANDLUNGEN

*Professor Dr. Stefan Korch*

Binnenhaftung wegen Insolvenzverschleppung nach dem StaRUG –  
Ein später Teilerfolg für die Einheitslehren ..... 181

*Privatdozent Dr. Stefan F. Thönissen*

Insolvenz und kollektiver Rechtsschutz ..... 205

*Privatdozent Dr. Max Foerster*

Die mittelbare Mitgliedschaft in der Insolvenz ..... 237

## ENTSCHEIDUNGEN MIT ANMERKUNGEN

Eröffnungsbeschluss kein Vollstreckungstitel gegen Drittschuldner – BGH,  
Beschl. v. 21.07.2022 – IX ZB 63/21 mit Anmerkung von *Professorin Dr.*  
*Caroline Meller-Hannich* ..... 285

## DOKUMENTATION

Vorschlag für eine Richtlinie des Europäischen Parlaments und des Rates zur  
Harmonisierung bestimmter Aspekte des Insolvenzrechts ..... 291

98. Jahrgang / 10. Juni 2023 / Nr. 17



## Steuer- und Wirtschaftskartei

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

### **Tagesfragen**

(Keine) Steuerschuld kraft Rechnungslegung

### **Glücksspielabgaben**

Haftung von Vermietern für Abgabenschulden der Mieter

### **Umsatzsteuer**

Update: Aktuelles auf einen Blick

### **COVID-19-Zuschüsse**

Vereinbarungen über Bestandzinsminderungen

### **Rechtsprechung**

VwGH-Judikatur aus dem März 2023

# STEUER- UND WIRTSCHAFTSKARTEI

Zeitschrift für das gesamte Steuer- und Wirtschaftsrecht



## In diesem Heft

(Keine) Steuerschuld kraft Rechnungslegung – Bedeutende Änderungen bei USt-Korrekturen ( <i>Geringer / Haller</i> )	726
Steuertermine im Juli	734
VwGH zur Haftung von Vermietern für Glücksspielabgabenschulden ihrer Mieter ( <i>Ehgartner</i> )	735
Besteuerung von Geschäftsführerbezügen gemäß Art 15 DBA Japan	739
Umsatzsteuer-Update Juni 2023: Aktuelles auf einen Blick ( <i>M. Mayr</i> )	740
Zur Anerkennung von Vereinbarungen über Bestandzinsminderungen iZm COVID-19-Zuschüssen ( <i>Balthasar-Wach / Keuschnigg</i> )	746
Öffentliche Verhandlung des VfGH zur COVID-19-Finanzierungsagentur (COFAG) am 14. 6. 2023	752
OGH: Beihilfen der COFAG sind nicht unpfändbar	753
OGH: Keine Haftung des Bundes wegen Corona-Infektion in Ischgl	753
Aktuelle VwGH-Rechtsprechung ( <i>Bodis</i> )	754
<ul style="list-style-type: none"><li>■ Berichtigung bei unrichtiger Willensbildung</li><li>■ Haftung des ehemaligen Geschäftsführers</li><li>■ Verlängerungshandlungen im Feststellungsverfahren</li><li>■ KEST-Haftung einer GmbH</li><li>■ Aussetzung der Einhebung</li><li>■ Handlungsmöglichkeiten bei Unterlassungsdelikten</li></ul>	
Umweltverträglichkeitsprüfung bei Städtebauprojekten	760

Impressum: Siehe Umschlagseite gegenüber

Inhaltsverzeichnisdienst per E-Mail.

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

# SWK

Steuer- und Wirtschaftskartei

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

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

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

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

**Adresse:** 1210 Wien, Scheydgasse 24

# ZZP

D3-Z194

## Zeitschrift für Zivilprozess



ZZP Heft 2 (Juni) 2023  
Band 136  
Seiten 127-256

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

---

2 2023

*Aus dem Inhalt*

*Prof. Dr. Astrid Stadler*

Die neue Verbands(abhilfe)klage –  
Umsetzung der Richtlinie 2020/1828

*Prof. Dr. Johann Braun*

Zur Anfechtung rechtskräftiger  
Entscheidungen im Zivilprozess

Carl Heymanns Verlag

---

# ZZP Zeitschrift für Zivilprozess

ZZP 136. Band · Heft 2 · 2023 · Seiten 127–256 · ISSN 0342-3468



## Inhalt

### Abhandlungen

- Prof. Dr. Astrid Stadler*  
Die neue Verbands(abhilfe)klage – Umsetzung der Richtlinie 2020/1828 ..... 129
- Prof. Dr. Johann Braun*  
Zur Anfechtung rechtskräftiger Entscheidungen im Zivilprozess ..... 153
- Prof. Dr. Christoph A. Kern*  
Richterliche Hinweise als Mittel zur Herstellung von Waffengleichheit? .... 201
- Dr. Philipp Scholz*  
Das Prozessrecht der akzessorischen Gesellschafterhaftung: Offene Fragen  
und zweifelhafte Gewissheiten ..... 221

### Rezensionen

- Burkhard Hess: Europäisches Zivilprozessrecht  
(*Prof. Dr. Florian Eichel, Bern*) ..... 247
- Nicole Grohmann: Internationalisierung der Handelsgerichtsbarkeit  
(*Prof. Dr. Wiebke Voß, LL.M. (Cambridge), Würzburg*) ..... 250
- Serena Köppen: Rechtskonfliktkosten im Zivilrecht  
(*PD Dr. Julian Rapp, LL.M. (Cambridge), Freiburg*) ..... 254

DB-Z21

# BBK

12

16.6.2023

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



- 531 **Buchführungs-Seminar**  
Verbuchung von unentgeltlichen Lieferungen  
Karl-Hermann Eckert
- 543 **Buchführung**  
Artikelgenaue Programmierung oder Verdichtung  
nach Warengruppen in elektronischen  
Aufzeichnungssystemen? –  
Praxisprobleme mit der Einzelaufzeichnungspflicht  
Daniela Jope und Tobias Teutemacher
- 557 **Steuerrecht**  
Übertragung von Gesellschaftsanteilen  
gegen Vorbehaltsnießbrauch –  
Gestaltungsvariante der Unternehmensnachfolge  
Falco Hänsch und Sebastian Schmidt
- 563 **Update Sozialversicherung**  
Scheinselbständigkeit trotz Leistungserbringung  
durch eine GmbH?  
Jörg Romanowski

**Herausgeber:**

Prof. Dr. Carsten Theile • VRIFG Bernd Rätke • StB/WP Wolfgang Eggert



### KURZNACHRICHTEN

- 524 Steuerrecht aktuell  
Bernd Rätke

### BUCHFÜHRUNGS-SEMINAR

- 531 **Verbuchung von unentgeltlichen Lieferungen**  
Karl-Hermann Eckert  
► Kurzfassung NWB AAAAJ-41300

### BEITRÄGE

- 543 Buchführung  
**Artikelgenaue Programmierung oder Verdichtung nach Warengruppen in elektronischen Aufzeichnungssystemen?**  
Daniela Jope und Tobias Teutemacher  
► Kurzfassung NWB KAAAJ-41301

- 557 Steuerrecht  
**Übertragung von Gesellschaftsanteilen gegen Vorbehaltsnießbrauch**  
Falco Hänsch und Sebastian Schmidt  
► Kurzfassung NWB UAAAJ-41302

### UPDATE SOZIALVERSICHERUNG

- 563 **Scheinselbständigkeit trotz Leistungserbringung durch eine GmbH?**  
Jörg Romanowski  
► Kurzfassung NWB EAAAJ-41303

- 568 Impressum

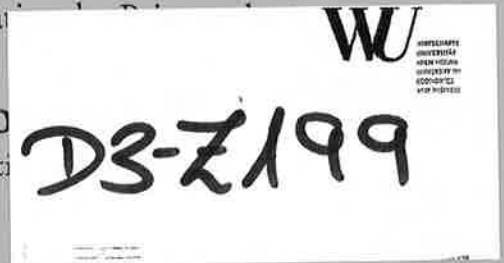
- |   |  |
|---|--|
|  Literatur     |  Siehe auch |
|  Weblink       |  Quelle     |
|  Informationen |  Video      |
|  Audio         |  Berechnung |
|  Galerie       |  Merksatz   |



Max-Planck-Institut  
für ausländisches und internationales Privatrecht

# Rabels Zeitschrift

für ausländisches und internationales Privatrecht



Jürgen Basedow \* 29.9.1949 † 6.4.2023

**Berner, Felix:** Implizite Qualifikationsvorgaben  
im europäischen Kollisionsrecht

**Rieländer, Frederick:** Die Anknüpfung der Produkthaftung  
für autonome Systeme

**Dornis, Tim W.:** Künstliche Intelligenz und  
internationaler Vertragsschluss

**Kutner, Peter:** Truth in the Law of Defamation



Band 87 (2023) Heft 2 (Mai)



## Inhalt dieses Heftes

Jürgen Basedow \*29.9.1949 †6.4.2023 (EVA-MARIA KIENINGER/  
RALF MICHAELS) . . . . . 229–235

### Aufsätze

BERNER, FELIX, Implizite Qualifikationsvorgaben im europäischen Kollisionsrecht . . . . .	236–263
Abstract: Implicit Characterization in European Conflict of Laws . . . . .	236
RIELÄNDER, FREDERICK, Die Anknüpfung der Produkthaftung für autonome Systeme . . . . .	264–305
Abstract: The Private International Law of Product Liability and AI-related Harm . . . . .	264
DORNIS, TIM W., Künstliche Intelligenz und internationaler Vertragsschluss . . . . .	306–325
Abstract: Artificial Intelligence and International Contracting . . . . .	306
KUTNER, PETER, Truth in the Law of Defamation. . . . .	326–352
Abstract: Das Konzept „Wahrheit“ im Recht der Verleumdung . . . . .	326

### Literatur

#### I. Buchbesprechungen

<i>Basedow, Jürgen</i> : EU Private Law. Anatomy of a Growing Legal Order. Cambridge, Antwerp, Chicago 2021 (MACIEJ SZPUNAR) . . . . .	353–362
Europäisches Zivilrecht. 3. Auflage. Hrsg. von <i>Martin Gebauer, Thomas Wiedmann</i> . München 2021 (CHRISTIANE WENDEHORST) . . . . .	362–365
<i>Gardiner, Caterina</i> : Unfair Contract Terms in the Digital Age. The Challenge of Protecting European Consumers in the Online Marketplace. Cheltenham, UK; Northampton, MA, USA 2022 (KLAUS TONNER) . . . . .	366–369
<i>Franke, Lena</i> : Das Internationale Privatrecht der europäischen Verordnungen und Drittstaatsverträge. Eine Analyse aus deutscher . . . . .	

- Perspektive und zur Stärkung des europäischen Kollisionsrechts. Berlin 2022 (CHARLOTTE WENDLAND) . . . . . 370–374
- Die deutsche Rechtsprechung auf dem Gebiete des Internationalen Privatrechts im Jahre 2019. Hrsg. vom *Max-Planck-Institut für ausländisches und internationales Privatrecht*. Im Institut bearb. von *Rainer Kulms*. Tübingen 2022 (GERHARD HOHLOCH) . . . . . 374–376
- Bizer, Anna*: Persönlichkeitsrechtsverletzungen in sozialen Medien. Fragen des anwendbaren Rechts. Tübingen 2022 (DIETER MARTINY) . . . . . 376–379
- Koch, Marie*: Die Qualifikation des Verlagsvertrages im internationalen Privatrecht. Urhebervertragsrechtliche Anknüpfungen im europäischen Kollisionsrecht. Baden-Baden 2021 (HAIMO SCHACK) . . . . . 379–383
- Kahl, Felicitas*: Zum Spannungsverhältnis von Kunstfreiheit und Urheberrecht. Die Bedeutung der Kunstfreiheit für die Beschränkungen des deutschen und europäischen Urheberrechts. Berlin 2023 (ERIK JAYME) . . . . . 384–385
- Haux, Dario Henri*: Die digitale Allmende. Zur Frage des nachhaltigen Umgangs mit Kultur im digitalen Lebensraum. Zürich, Baden-Baden 2021 (MALTE STIEPER) . . . . . 386–390
- Huynh, Duy Tuong*: Internationale Nachlassabwicklung im Lichte des Europäischen Nachlasszeugnisses. Zugleich eine rechtsvergleichende Betrachtung zu den Erbnachweisen im deutschen, österreichischen und europäischen Recht. Tübingen 2021 (JAN PETER SCHMIDT) . . . . . 391–394
- Beyer, Elena Jana*: Die Kollision von Europäischem Nachlasszeugnis und nationalen Nachlasszeugnissen. Tübingen 2022 (HANS RAINER KÜNZLE) . . . . . 394–398
- Brussels I Bis. A Commentary on Regulation (EU) No 1215/2012. Ed. by *Marta Requejo Isidro*. Cheltenham, UK; Northampton, MA, USA 2022 (CHRISTIAN KOHLER) . . . . . 398–404
- Klebes, Stephan*: Das UNCITRAL Modellgesetz in der EU. Harmonisierung des Schiedsverfahrensrechts vor dem Hintergrund des Art. 1 (2)(d) EuGVVO? Berlin 2021 (JAN VON HEIN / NICOLE GROHMANN) . . . . . 404–411
- Mavrantonakis, Emmanouil*: Das Verbot der *révision au fond* im internationalen Handelsschiedsverfahren. Zur Bindung des staatlichen Gerichts an die schiedsgerichtlichen Sachverhaltsfeststellungen und zu den erforderlichen Ausnahmen. Tübingen 2021 (ANDREAS GEROLDINGER) . . . . . 411–416
- Busch, Lotte*: Die *Cy-près*-Doktrin. Änderungen des Stiftungszwecks in den USA und in Deutschland. Baden-Baden 2021 (CHRISTOPH STUMPF) . . . . . 416–419
- Bogner, Matthias*: Das Versicherungsvertragsrecht – ein Spiegel der vorgeseztlichen Praxis? Das Binnenversicherungsrecht und seine



Quellen vom Preußischen Allgemeinen Landrecht (1794) bis  
zum Versicherungsvertragsrecht (1908). Berlin 2022 (CHRISTIAN  
ARMBRÜSTER) . . . . . 419–423

Swedish Legal System. Second Edition. Ed. by *Michael Bogdan, Chris-  
toffer Wong*. Stockholm 2022 (LINE OLSEN-RING / GERHARD  
RING) . . . . . 423–427

II. Eingegangene Bücher . . . . . 428–429

Verzeichnis der Beitragenden . . . . . 430–431

# Arbeit & Wirt D3-Z237

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



## Hoch das Leben!

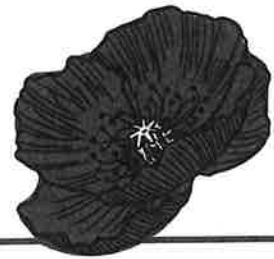
*utig in die Arbeitswelt: Alles ist im Wandel, und damit vieles möglich. Die Zeit ist reif, um einzufordern, wie wir arbeiten und leben wollen.*

**Wir brauchen Entlastung! / 20**

Im Gespräch mit dem

**„Ich liebe die Monotonie“ / 26**

Reportage über Menschen



## ARBEITEN WOLLEN

Klimakrise, Inflation, Krieg in Europa: eigentlich keine gute Ausgangslage für krisenmüde Arbeitnehmer:innen – da nicht die hohe Nachfrage nach Arbeitskräften und Wunsch nach einem guten Leben.

## BUT GOLDIES?

Die Bundesregierung will Pensionist:innen wieder in die Arbeit schicken. Das hört sich nach einer guten Idee für Selbstständige und Menschen mit Bürojobs an. Für viele klingt das wie eine Drohung.

## FRÜH WAR GESTERN

Es geht ja doch! Sechste Urlaubswoche, kürzere Arbeitszeiten oder Karenzmodelle für Väter: Wer Beurlaubte halten möchte, muss ihnen einen arbeitspolitischen Anreiz bieten. Manche Betriebe haben das verstanden und sind fürsorglich.

<b>Wozu ein degressives Arbeitslosengeld?</b>	11
Die große Frage beantwortet Markus Koza	
<b>Gesucht: gute Arbeit</b>	12
Im Gespräch mit der Arbeitsmarktexpertin Silvia Hofbauer	
<b>In der Kürze liegt die Würze</b>	18
Warum eine Arbeitszeitverkürzung jetzt sinnvoll ist	
<b>„Wir brauchen Entlastung – jetzt!“</b>	20
ÖGB-Präsident Wolfgang Katzian im großen Interview	
<b>So schaut's aus!</b>	24
Keine Arbeitskräfte? Ein Blick auf den offenen Stellenmarkt	
<b>„Ich liebe die Monotonie“</b>	26
Reportage über Menschen mit Autismus bei Kapsch TrafficCom	
<b>Wann macht Weiterbildung Schule?</b>	34
Berufliche Fortbildung könnte viele Probleme lösen	
<b>Was muss sich an der Lehre verbessern?</b>	37
Drei Lehrlinge in den Blitzlichtern	
<b>Mitfahren oder einfahren</b>	38
Wie Betriebe Arbeitswege klimafreundlich gestalten	
<b>Eine Jobgarantie schafft sinnvolle Beschäftigung</b>	41
Eine Analyse aus dem A&W-Blog	
<b>Paketdienste: Beschäftigte ohne Lobby</b>	42
Wie lässt sich die Ausbeutung verhindern?	
<b>Demokratiekompass Gewerkschaft</b>	44
Mitbestimmung als Maßstab, ob Demokratie funktioniert	
<b>Lasst uns Barrieren einreißen!</b>	46
Das letzte Wort hat Ingrid Moritz	



2/2023

ZG

Zeitschrift für Gesetzgebung

38. Jahrgang

Vierteljahresschrift für staatliche, kommunale  
und europäische Rechtsetzung

16. Juni 2023

**Schriftleitung:** Prof. Dr. Hans-Günter Henneke **Herausgeber:** Winfried Brechmann · Prof. Dr. Hans-Günter Henneke · Hill · Prof. Dr. Hans Hofmann · Prof. Dr. Ulrich Karpen · Ladenburger · Prof. Dr. Georg Lienbacher · Nathanael L. Ruffert · in Verbindung mit der Deutschen Gesellschaft für Gesetzgebung e.V.

D3-Z331

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

- › **Holger Greve** – Ein Jahrhundertvorhaben – Die Ablösung der Staatsleistungen an die Religionsgemeinschaften ..... 121
- › **Sandra Gerdes** – Die Taxonomie-VO: ein stumpfes Schwert für „Sustainable Finance“? ..... 138
- › **Sabine Kropp** – Reformen nach dem Mikado-Prinzip? ..... 159
- › **Thiess Büttner** – Die Verpflichtung der Bundesrepublik Deutschland zur Einhaltung der Haushaltsdisziplin und ihre Überwachung durch den Stabilitätsrat und seinen unabhängigen Beirat ..... 174
- › **Klaus Ritgen** – Die Kommunen im föderalen Schuldenstaat: Das Professorengespräch 2023 des Deutschen Landkreistags ..... 187
- › **Markus Mempel** – „Wir müssen bei der Staatsverschuldung die Kurve kriegen“ ..... 197
- › **Matthias Ruffert** – Das Eigenmittelbeschluss-Ratifizierungsgesetz und das Urteil des BVerfG vom 6.12.2022 ..... 205



# Zeitschrift für Gesetzgebung

38. Jahrgang | Heft 2 | 16. Juni 2023



## Inhalt

zg-online.de

### Aufsätze

- Holger Greve – Ein Jahrhundertvorhaben – Die Ablösung der Staatsleistungen an die Religionsgemeinschaften** ..... 121

### Forum

- Sandra Gerdes – Die Taxonomie-VO: ein stumpfes Schwert für „Sustainable Finance“? – Eine Analyse** ..... 138
- Sabine Kropp – Reformen nach dem Mikado-Prinzip? – Das verfassungsändernde Gesetz zur Änderung der Ministerpräsidentenwahl im Freistaat Thüringen** ..... 159
- Thiess Büttner – Die Verpflichtung der Bundesrepublik Deutschland zur Einhaltung der Haushaltsdisziplin und ihre Überwachung durch den Stabilitätsrat und seinen unabhängigen Beirat** ..... 174

### Berichte

- Klaus Ritgen – Die Kommunen im föderalen Schuldenstaat: Das Professorengespräch 2023 des Deutschen Landkreistags** ..... 187
- Markus Mempel – „Wir müssen bei der Staatsverschuldung die Kurve kriegen“** ..... 197

### Rechtsprechung

- Matthias Ruffert – Das Eigenmittelbeschluss-Ratifizierungsgesetz und das Urteil des BVerfG vom 6.12.2022** ..... 205

### Literatur

- Hans-Günter Henneke – Handbuch Verwaltungsverfahren und Verwaltungsprozess** ..... 222

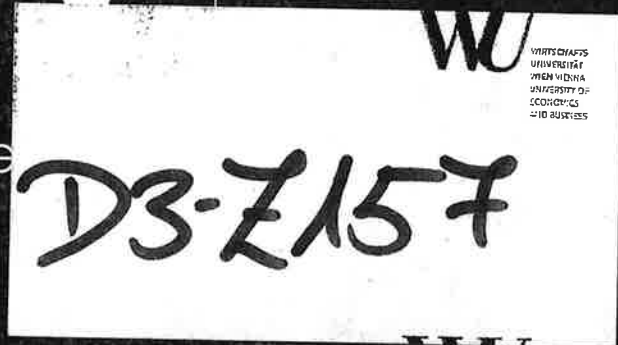


# ZaöRV

1|2023

83. Jahrgang  
Seiten 1–196

Zeitschrift für ausländisches  
öffentliches Recht und Völkerrecht



## Aus dem Inhalt

- Armin von Bogdandy**  
Chilean Insights for Progressive Constitutionalism 1
- Max Lesch / Christian Marxsen**  
Norm Contestation in the Law Against War:  
Towards an Interdisciplinary Analytical  
Framework 11
- Ingvild Bode**  
Contesting Use of Force Norms Through  
Technological Practices 39
- Giulia Persoz**  
Mitigating International Norms Through  
Contestation: Peaceful Purposes in Space  
Law and the Security Dilemma 65
- John-Mark Iyi**  
Of Norms and Ambiguity: The Contested  
Authority of UN Security Council and African  
Union in the Use of Force in Africa 91
- Aurel Sari**  
Norm Contestation for Strategic Effect:  
Legal Narratives as Information Advantage 119
- Agata Kleczkowska**  
Prohibition of Threats of Use of Force



# Inhaltsverzeichnis

## Comment

<i>Armin von Bogdandy: Chilean Insights for Progressive Constitutionalism</i> ..	1
--	---

## Abhandlungen

<i>Max Lesch / Christian Marxsen: Norm Contestation in the Law Against War: Towards an Interdisciplinary Analytical Framework</i> .....	11
<i>Ingvild Bode: Contesting Use of Force Norms Through Technological Practices</i> .....	39
<i>Giulia Persoz: Mitigating International Norms Through Contestation: Peaceful Purposes in Space Law and the Security Dilemma</i> .....	65
<i>John-Mark Iyi: Of Norms and Ambiguity: The Contested Authority of UN Security Council and African Union in the Use of Force in Africa</i> .....	91
<i>Aurel Sari: Norm Contestation for Strategic Effect: Legal Narratives as Information Advantage</i> .....	119
<i>Agata Kleczkowska: Prohibition of Threats of Force: A Silently Contested Norm?</i> .....	155

## Buchbesprechungen

<i>Riepl, Michael: Russian Contributions to International Humanitarian Law. A Contrastive Analysis of Russia's Historical Role and Its Current Practice (Jonas Wieschollek)</i> .....	177
<i>Neumeier, Christian: Kompetenzen. Zur Entstehung des deutschen öffentlichen Rechts (Konstantin Klopp)</i> .....	186
<i>enti, Richard: Geschichte der internationalen Handels- und Investitionsabkommen. Jedes Abkommen schreibt seine eigene Geschichte (Ludwig Gramlich)</i> .....	193

# Betriebs Berater

BB

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z11

24 | 2023

Wirtschaft ... Steuern ... Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Recht ... Wirtschaft ... 12.6.2023 | 78. Jg.  
Seiten 1345-1408



## DIE ERSTE SEITE

**Prof. Dr. iur. Michael Stahlschmidt**, M.R.F., LL.M., MBA, LL.M., RA/FAStR/FAInsSanR/FAMedR/StB  
Automatischer Informationsaustausch für Krypto-Dienstleistungen

## WIRTSCHAFTSRECHT

**Prof. Dr. Christian Mock**

Aufklärungspflichten im Zusammenhang mit M&A-Transaktionen –  
Möglichkeiten und Grenzen im Zusammenhang mit dem (virtuellen) Datenraum | 1347

## STEUERRECHT

**Alexander Skuratovski**, RA/StB/FAStR

Steuerdeckung in der „Warranty and Indemnity Versicherung“:  
Praktischer Erfahrungsbericht und Leitfaden für Steuerberater | 1367

## BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

Dipl.-Volksw. **Dr. Eike Dirk Eschenfelder**, RA

Überblick über neuere Entwicklungen bei der (deliktischen) Haftung von Wirtschaftsprüfern | 1387

## ARBEITSRECHT

**Dr. Kerstin Reiserer**, RAin/FAinArbR, und **Johanna Tormählen**, RAin

Die Haftung leitender Angestellter – gilt die Arbeitnehmerprivilegierung  
oder droht die Organhaftung? | 1396

## Schaftsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**Schlussanträge:** Unbefugter Zugang zu personenbezogenen Daten durch Dritte (Hackerangriff) – Haftung des Verantwortlichen (27.4.2023 – C-340/21)

**Schlussanträge:** Zurverfügungstellung einer Kopie der personenbezogenen Daten (hier: Patientenakte) auch für anderen, dafür fremden Zweck (20.4.2023 – C-307/22)

**Schlussanträge:** Vergütungsansprüchen einer Hochzeits-Fotografin nach dem Tod des Hochzeitstermins wegen Beschränkungen aufgrund Corona-Pandemie (27.4.2023 – VII ZR 144/22)

**Schlussanträge:** Pflicht zur Zahlung von „Negativzinsen“ aus Schuldverhältnissen (9.5.2023 – XI ZR 544/21)

**Schlussanträge:** Abgrenzung von sog. scheinselfständigen Rechtsanwälten von freien Mitarbeitern einer Rechtsanwaltskanzlei (17.4.2023 – I StR 188/22)

**Schlussanträge:** Berechtigtes Interesse am Erhalt der Mitgliederliste eines Vereins (26.4.2023 – 8 U 94/22)

#### Lehre

**Schlussanträge:** HinSchG am 2.6.2023 verkündet – Inkrafttreten am 1.7.2023

**Schlussanträge:** Ausnahme zum Verbandsklagenrichtlinienumsetzungsgesetz (17.4.2023 – C-307/22)

## Z

### Christian Mock

#### Informationspflichten im Zusammenhang mit M&A-Transaktionen – Möglichkeiten und Grenzen im Zusammenhang mit dem (virtuellen) Datenraum

Der Beitrag setzt sich mit der Frage auseinander, wann bei einem Unternehmenskauf eine selbständige Aufklärungspflicht auf Seiten des Käufers über Umstände besteht, die den Vertragszweck des Kaufs vereiteln können und daher für seinen Entschluss von erheblicher Bedeutung sind, und wie eine solche Aufklärungspflicht auf der Rechtsfolgenseite zu erfüllen ist. Des Weiteren wird erörtert, wie man der Aufklärungspflicht im Rahmen eines (virtuellen) Datenraums nachkommen kann und wie sich Due Diligence-Aktivitäten des Käufers auf eine bestehende Aufklärungspflicht auswirken.

#### Entscheidungen

**Schlussanträge:** Missbrauch einer beherrschenden Stellung – Zur Kontrolle von Unternehmenszusammenschlüssen i.S.d. Art. 21 Abs. 1 Nr. 139/2004 (Towercast)

(20.4.2023 – C-449/21 – dazu BB-Kommentar von Dr. Katrin Lauer, RAin)

**Schlussanträge:** Kennzeichnungsvermerk des § 180 S. 3 ZPO ist zwingende Zustellungsbedingung i.S.d. § 189 ZPO

(17.4.2023 – VIII ZR 99/22 – dazu BB-Kommentar von Dr. Uwe Helm, LL.M. Eur.)

**Schlussanträge:** Voraussetzungen der Begründung einer Masseverbindlichkeit – Vereinbarung zwischen Gläubiger und Insolvenzverwalter zur Insolvenzforderung (17.4.2023 – IX ZR 90/22)

### Erscheinung Buch

Gehlein

## Steuerrecht

1345

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**FG Münster:** Kann ein vom Steuerpflichtigen eingeholtes Wertgutachten, in dem die Restnutzungsdauer eines Mietobjekts nach der Immobilienwertverordnung berechnet wird, der Ermittlung der AfA zugrunde gelegt werden? (27.4.2023 – I K 487/19 E)

**FG München:** Handgelder für die Unterzeichnung von Arbeitsverträgen sind Betriebsausgaben (17.4.2023 – 7 K 414/22)

#### Verwaltung

**StMFH:** Langfristige Heimat für Landesamt für Finanzen in Weiden gefunden

#### Sonstiges

**BdSt:** Richtig so! Aus für Besteuerung der Preisbremsen – Bund der Steuerzahler begrüßt Pläne des Bundesfinanzministers

**ÖBMF:** Finanzpolizei verhängte im ersten Quartal Strafen von mehr als 7 Mio. Euro – massiver Anstieg bei illegaler Ausländerbeschäftigung und Schwarzarbeit

#### Aufsatz

Alexander Skuratovski, RA/StB/FAStR

1367

#### Steuerdeckung in der „Warranty and Indemnity Versicherung“: Praktischer Erfahrungsbericht und Leitfaden für Steuerberater

Die Warranty & Indemnity-Versicherung (W&I-Versicherung oder W&I-Police) hat sich als Risikomanagementinstrument im deutschen M&A-Markt etabliert und die Grundstrukturen der M&A-Transaktionen verändert. Im Beitrag werden ausschließlich steuerliche Bereiche einer W&I-Versicherung ausgeleuchtet. Der Autor teilt seine mehrjährige Erfahrung aus zahlreichen Projekten und erklärt die für die Steuerdeckung relevanten Regelungen sowie deren Hintergründe. Außerdem enthält der Beitrag praktische Hinweise zu marktüblichen Formulierungen der einzelnen für die Steuerdeckung relevanten Klauseln.

1347

#### Entscheidungen

**BFH:** Darlegung von Zulassungsgründen bei einer Nichtzulassungsbeschwerde (14.3.2023 – IX B 60/22)

**FG Hamburg:** Körperschaftsteuer: Durchführung einer körperschaftsteuerlichen Organschaft; Finanzunternehmen i.S.v. § 8b Abs. 7 S. 2 KStG a.F.

(30.6.2022 – 6 K 182/20 – dazu BB-Kommentar von Dipl.-Kfm. Dr. Tobias Klass, RA/StB/FAStR, und Dr. Stefan Widder, LL.M. [Stellenbosch], RA)

1352

1358

1362





## Recht und Betriebswirtschaft

### Wirtschaft im Blick

#### Auslegung

Prüfung nach der Einführung von IFRS 9  
 IAS 47, IPSAS 48 und Änderung des Rahmenkonzepts  
 Entnahmemaßnahmenentwurf zu ISSB/ED/2023/1  
 Entnahmemaßnahmenentwurf zur Agendakonsultation des ISSB  
 Entnahmemaßnahmenempfehlung für Änderungen an IAS 12

#### Prüfung

Prüfung für Rechnungsunternehmen – Aufhebung des IDW PS 570  
 PeG schafft zum 1.1.2024 das Gesellschaftsregister für  
 Abgabepflicht für WP- und vBP-Gesellschaften?  
 Qualitätssicherung 2022 – Weiterentwicklung der Quali-  
 tätsverfahren für kleine Praxen  
 Prüfungsregister 2022 – Beurlaubungen und Anerkennungen  
 von Gesellschaften nehmen zu – Widerrufsverfahren zeigen  
 leicht rückläufige Tendenz  
 Prüfungsleistungen 2022 – weiterhin steigende Teilnehmerzahlen

Dr. Eike Dirk Eschenfelder, RA

### Haftung über neuere Entwicklungen bei der (Hohen) Haftung von Wirtschaftsprüfern

Die Wirecard-Affäre durch das Gesetz zur Stärkung der  
 Integrität (FISG) verfolgte Verschärfung des Haftungs-  
 wirtschaftsprüfers – konkret für dessen Prüfungstätigkeit  
 auch in der neueren Rechtsprechung Wiederhall. Dabei  
 wichtiger Inhalt die Anwendung und Auslegung deliktischer  
 Normen. Im nachfolgenden Beitrag werden die jüngeren  
 Entwicklungen der Wirtschaftsprüferhaftung anhand bedeutsamer  
 Entscheidungen des Jahres 2020 dargestellt und eingeordnet.

#### Haftung

Haftung gegen Gewährung von Gesellschaftsrechten –  
 Die Übertragung eines Wirtschaftsguts des Privatver-  
 eine gewerbliche Personengesellschaft bei anteiliger  
 des eingebrachten Werts auf dem Kapitalkonto I und  
 händlerisch gebundenen Rücklagenkonto  
 R 2/20 – dazu BB-Kommentar von  
 Pfeiffer, WP/StB/CPA

1385

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BAG:** Elektronischer Rechtsverkehr – Nutzungspflicht – Verbands-  
 syndikusrechtsanwalt (23.5.2023 – 10 AZB 18/22)  
**BAG:** Vorübergehende Übertragung einer höherwertigen Tätigkeit  
 – Zulage – Bestimmungen des BMT-G-O und TV-Lohngruppenver-  
 zeichnisses – Auslegung des § 29 Abs. 2 S. 3 TVÜ-VKA  
 (16.3.2023 – 6 AZR 142/21)  
**LAG Nürnberg:** Kleinbetrieb – Kündigung – Krankheit – Maßrege-  
 lung (10.3.2023 – 8 Sa 340/22)  
**LAG Nürnberg:** Annahmeverzug – Leistungsfähigkeit – Mund-Na-  
 se-Bedeckung – epidemische Lage (13.12.2022 – 7 Sa 6/22)  
**LAG Nürnberg:** Prozesskostenhilfe – Beendigung der Instanz – Be-  
 schluss nach § 278 Abs. 6 ZPO (4.4.2023 – 7 Ta 31/23)

#### Aufsatz

Dr. Kerstin Reiserer, RAin/FAinArbR, und  
 Johanna Tormählen, RAin

### Die Haftung leitender Angestellter – gilt die Arbeitnehmerprivilegierung oder droht die Organhaftung?

Die rechtliche Einordnung von leitenden Angestellten ist durchaus  
 komplex – nicht zuletzt aufgrund verschiedener Regelungskon-  
 texte gestreut in diversen Gesetzen und dort sodann teils unter-  
 schiedlicher Definitionen. Ausdruck der normativen Regelungen ist  
 jeweils die Janusköpfigkeit leitender Angestellter: Es handelt sich  
 zwar um Arbeitnehmer, sie sind jedoch aufgrund ihrer Verantwor-  
 tungsbereiche und Interessenwahrnehmung der Arbeitgebersphäre  
 zuzuordnen. Diese Doppelstellung gilt es auch bei Fragen rund  
 um die Haftung leitender Angestellter zu berücksichtigen – gefes-  
 tigte Rechtsprechung existiert auf diesem Gebiet jedoch bislang  
 nicht. Dabei sind die Risiken nicht unerheblich – schnell stehen  
 Schadensbeträge in sechsstelliger Höhe im Raum und auch etwai-  
 ge D&O-Versicherungen haben nur begrenzte Deckungssummen.  
 Haftungsrisiken sowie potentielle Haftungsbeschränkungen sollen  
 daher nachfolgend dargestellt werden.

#### Entscheidung

**BAG:** Betriebliche Altersversorgung – AGB – Laufende Renten-  
 zahlungen – Kapitalwahlrecht – Ersetzungsbefugnis 1401  
 (17.1.2023 – 3 AZR 501/21 – dazu BB-Kommentar von  
 Dr. Thomas Frank, RA)

### 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](http://shop.ruw.de/17947)

### Die Erste Seite

Prof. Dr. iur. Michael Stahlschmidt, M.R.F., LL.M., MBA,

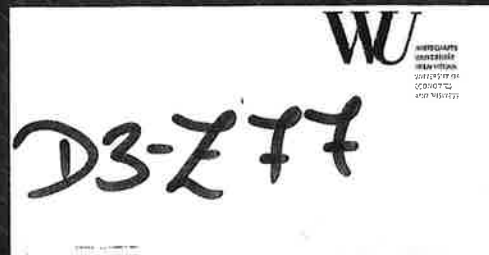
Kostenlose Teilnahme für RdZ-Abonnenten!

„ment After Work“ – die RdZ-Gesprächsreihe:  
 nisierte Sichteinlagen – Antwort  
 Banken auf den Digitalen Euro?

2023

51-180, ART.-NR. 287-329

2023



# Zak

VILRECHT AKTUELL

Verleger: Georg E. Kodek, Matthias Neumayr

MA

**Christian Prader:** OGH kippt Wertsicherungsvereinbarung in Mietverträgen

**Mauro Posani:** Der Schutz der Familie in der Insolvenz

**RECHTSLEBENS**

Alle Gesetzesvorhaben

**RECHTSLEBENS**

Rechtsanwaltschaftsrecht eines Rechtsanwalts auch bei Bestellung zum einstweiligen Erwachsenenvertreter

Wertsicherung bei einem Treuhandkonto

Bankrott – Haftung des Fahrzeugherstellers gegenüber dem Käufer wegen Schutzgesetzverletzung



**ALLER KÜRZE**

163

**MA**

Prader: OGH kippt Wertsicherungsvereinbarung in Mietverträgen	164
Osani: Der Schutz der Familie in der Insolvenz	167

**STZGEBUNG**

Gesetzesvorhaben (Stand: 1. 6. 2023)	170
--------------------------------------	-----

**RECHTSPRECHUNG**

**FAMILIENRECHT**

Verbindlichkeit der gerichtlichen Unterhaltsfestsetzung aufgrund einer Parteeinigung	171
Unterhaltsverwirkung durch Annahme des Scheidungsunterhalts trotz Lebensgemeinschaft	171
Verfügung gegen Überwachungsmaßnahmen des Ehegatten	171
Identität zwischen Rechtsbeistand und einstweiligem Erwachsenenvertreter zulässig	172
Hausrecht eines Rechtsanwalts auch bei Bestellung zum einstweiligen Erwachsenenvertreter	172
Heimbewohnerin auf Kontakte mit ihrem Ehegatten vs Hausrecht der Heimbetreiberin	172

**IMMOBILIENRECHT**

Einverleibung einer im Miteigentum stehenden Alm an das Stromnetz als Verwaltungsmaßnahme	173
---	-----

**SCHENKUNGSRECHT**

Verpflichtung einer hinzurechnungspflichtigen Schenkung ohne Investitionen des Geschenknehmers	173
--	-----

**KAUFRECHT**

Rechtlicher Irrtum beim Gebrauchtwagenkauf über unzulässige Abschaltvorrichtung	173
Verpflichtung wegen des merkantilen Minderwerts nach der Reparatur	174
Verpflichtung des Geschäftsführers zur Herausgabe des Nutzens	174
Verpflichtung bei einem Treuhandkonto	174

**GRUNDRECHT UND WOHNRECHT**

Verpflichtungsklausel über Entfall der Erhaltungspflicht bei Verschulden zurechenbarer Personen intransparent	174
Verpflichtung einer Befristungsregelung trotz vereinbarungsgemäß verzögerter Überlassung	175
Verpflichtung des Gartens in eine Terrasse als genehmigungspflichtige Änderung	175
Verpflichtung - und Passivlegitimation des Fruchtnießers für Ausschlussklage	175

**INHALTSVERZEICHNIS/IMPRESSUM**

**RECHTSSACHVERFAHRENSRECHT**

Haftung des Fahrzeugherstellers gegenüber dem Käufer wegen Schutzgesetzverletzung 176  
 Hauptzweck des Fahrverbots in Fußgängerzonen 176  
 Pflichten- und Räumpflicht des Anrainers bei einem schmalen Gehsteig 177  
 Haftung des Waldeigentümers für morsche Bäume wegen sittenwidriger Schädigung 177  
 Schmerzensgeld nach Bruch der Spirale 177

**VERFAHRENSRECHT**

Unterschrift auf einem als PDF-Anhang eingebrachten Schriftsatz erforderlich 178  
 Entscheidung während des anhängigen Normenkontrollverfahrens 178  
 Rechtsmittel gegen die Aufhebung des Unterbrechungsbeschlusses 178  
 Rechtsmittelfrist bei falscher Entscheidungsform 178  
 Rechtsmittel gegen Unterbrechungsbeschluss des Rekursgerichts 179  
 Bindung von Außerstreitverfahren über denselben Verfahrensgegenstand 179  
 Ergebnisse des Sachverständigengutachtens als Tatfragen 179

**RECHTSSACHVERFAHRENSRECHT**

Unpfändbarkeit von Beihilfen der COFAG 179

**LITERATURÜBERSICHT**

**Herausgeber:**

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

**Lektorat und Autor:innenbetreuung:**

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

**Anzeigen & Mediadaten:**

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

**Redaktion:**

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

**Abonnent:innenservice:**

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

**Impressum:**

Veröffentlichung gemäß § 25 MedienG:

**Eigentümer und Herausgeber** ISD § 1 Abs 1 Z 8 und Z 9 MedienG: LexisNexis Verlag Österreich 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 internationaler Dach fortführt. LexisNexis ARD Orac ist ein Tochterunternehmen der internationalen Verlagsgruppe RELX Group, deren Legal Division weltweit unter dem Namen LexisNexis firmiert. | **Blattlinie:** Rechtsinformation und Wirtschaftsinformation; aktuelle rechtliche Neuerungen | **Geschäftsführung:** Susanne Mortimore | **Unbeschränkt haftende Gesellschafter:** Orac Gesellschaft m.b.H., 1020 Wien, Trabrennstraße 2A | **Kommanditist:** Reed Messe Salzburg Gesellschaft m.b.H., Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg | **Beteiligungsverhältnisse:** Alleinigere Gesellschafter der Orac Gesellschaft m.b.H.: 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 (99,9 %) | Alleinigere Gesellschafter der Reed Elsevier Overseas B.V.: Reed Elsevier Holdings B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam | **Gesellschafter der Reed Elsevier Austria GmbH:** Reed Elsevier Austria GmbH (50 %), London WC2N 5JR (50 %) | **Gesellschafter der Reed Elsevier Overseas B.V.:** Reed Elsevier Holdings B.V. (50 %), 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 Reed Elsevier Austria GmbH:** Reed Elsevier Austria GmbH (50 %), London WC2N 5JR (50 %) | **Gesellschafter der Reed Elsevier Overseas B.V.:** Reed Elsevier Overseas B.V. (50 %), Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam (50 %) | **Gesellschafter der Reed Elsevier Austria GmbH:** Reed Elsevier Austria GmbH (50 %), London WC2N 5JR (50 %) | **Gesellschafter der Reed Elsevier Overseas B.V.:** Reed Elsevier Overseas B.V. (50 %), Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam (50 %) | **Gesellschafter der RELX Group plc:** RELX PLC (52,9 %), RELX NV (47,1 %)

Derzeit gilt Anzeigenpreisliste Stand Jänner 2023 | Verlags- und Herstellungsort: Wien | Die Zeitschrift erscheint 20-mal im Jahr | Einzelheftpreis 2023: 20 €; Jahresabonnement 2023: 436 € inkl. MWST bei Vorauszahlung; Preisänderungen vorbehalten | Bankverbindung: Bank Austria, IBAN: AT84 1200 0504 2346 8600, BIC: BKAUATWW | Abbestellungen sind nur zum Jahreschluss möglich, wenn sie bis spätestens 30.11. schriftlich einlangen | Druck: Prime Rate GmbH, Meygnergasse 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/agg/agb-zeitschriften-autoren/>) sowie unsere Datenschutzerklärung (abrufbar unter <https://www.lexisnexis.at/datenschutzbestimmungen/>).

Trotz sorgfältigster Bearbeitung erfolgen alle Angaben ohne Gewähr. Eine Haftung des Verlages, der Herausgeber und der Autor:innen ist ausgeschlossen. Dies gilt





## Herausgeber

Dr. Albrecht Hesse  
Dr. Gerlach  
Dr. Michael Grünberger, LL.M.  
Dr. Harald Heker  
Dr. Nadine Klass, LL.M.  
Dr. Johannes Kreile†  
Dr. Gajuntke  
Dr. Joan Pappi  
Dr. Thorsten Schmiege  
Dr. Robert Staats

## Herausleitung

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

## Aus dem Inhalt

- Symposium »Open Access und das Urheberrecht – Eine komplizierte Beziehung?« des Instituts für Urheber- und Medienrecht am 10.2.2023 in München
- 405 **Professor Dr. Johannes Rux**  
Neue Geschäftsmodelle für juristische Fachzeitschriften im Zeitalter von Open Access
- 410 **Professor Dr. Dr. Hanjo Hamann, JSM**  
Urheberrecht als Ermöglichungsinfrastruktur für Open-Access-Publikationen?
- 420 **Professorin Dr. Anne Lauber-Rönsberg, LL.M.**  
Disponibile Zugangsregeln? – Open Access als Testfall für das Verhältnis von individuellen, kollektiven und gesetzlichen Nutzungserlaubnissen
- 425 **Thorsten Hotz**  
Open Access und das Urheberrecht – Eine komplizierte Beziehung? Tagungsbericht
- 428 **Professorin Dr. Nadine Klass, LL.M.**  
Fiktion und Recht: Maßstäbe für die Beurteilung realitätsbezogener Werke und Formate im Lichte der Kunstfreiheit sowie des allgemeinen Persönlichkeitsrechts
- 447 **EuGH, Urteil vom 23.3.2023 – C-662/21 – Booky.fi**  
Zur Kennzeichnungspflicht von bereits in einem anderen Mitgliedstaat gekennzeichneten audiovisuellen Programmen
- 453 **BGH, Urteil vom 14.3.2023 – VI ZR 338/21**  
Berichterstattung über den Gesundheitszustand eines berühmten Sportlers
- 458 **BGH, Beschluss vom 23.2.2023 – I ZR 157/21 – Action Replay**  
Zur urheberrechtlichen Zulässigkeit von Computerprogrammen zur Manipulierung von Computerspielen mit Anmerkung Professor Dr. Malte Grützmacher, LL.M.
- 467 **LG Berlin, Urteil vom 23.2.2023 – 52 O 64/22**  
Verletzung des Gebots der Staatsferne der Presse wegen Herausgabe einer Zeitschrift durch eine Körperschaft des öffentlichen Rechts mit Anmerkungen Dr. Diana Ettig, LL.M. und Professor Dr. Thomas Hoeren

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

Herausgeber: Nicole Bentin (Redakteurin Rechtsprechung), Engelhard  
Redakteurin), Thorsten Hotz (Redakteur), Nils Vietor (Redakteur)

Redaktionsassistenten: Dr. Pascal Oberndörfer, Dr. Florian Skupin

Redaktion:

Redaktion für Urheber- und Medienrecht, Salvatorplatz 1, 80333 München,  
(0 89) 29195470, Telefax (0 89) 29195480,

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

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

Herausgeber: Prof. Roland Bornemann, Prof. Dr. Dieter Dörr, Guido  
Kreileit, Prof. Dr. Norbert P. Flechsig, Prof. Dr. Günter Herrmann, Dr. To-  
mas Müller, LL.M. (NYU), Dr. Matthias Kirschenhofer, Prof. Dr.  
Johannes Kreileit, Dr. Matthias Lausen, Dr. Michael Libertus, Prof. Dr.  
Andreas Melichar, Prof. Dr. Wilhelm Nordemann, Prof. Dr. Gerhard  
Winkel, Prof. Dr. Wolf-Dieter Ring, Dr. Martin Schaefer, Prof. Dr.  
Robert Schwarz, Prof. Dr. Robert Schweizer, Peter-Christoph Weber

# ZUM

## Zeitschrift für Urheber- und Medienrecht

67. Jahrgang · Heft 6/2023

ISSN 0177-6762

um

INSTITUT FÜR URHEBER-  
UND MEDIENRECHT

## Inhaltsverzeichnis

### Aufsätze

**Dr. Johannes Rux**

Geschäftsmodelle für juristische Fachzeitschriften im Zeitalter von Open Access  
Tag im Rahmen des Symposiums »Open Access und das Urheberrecht –  
komplizierte Beziehung?« des Instituts für Urheber- und Medienrecht am 10.2.2023 in München ..... 405–410

**Dr. Dr. Hanjo Hamann, JSM**

Urheberrecht als Ermöglichungsinfrastruktur für Open-Access-Publikationen?  
Tag zum Symposium »Open Access und das Urheberrecht –  
komplizierte Beziehung?« des Instituts für Urheber- und Medienrecht am 10.2.2023 in München ..... 410–419

**in Dr. Anne Lauber-Rönsberg, LL.M.**

Verantwortliche Zugangsregeln? – Open Access als Testfall für das Verhältnis von individuellen, kollektiven und  
öffentlichen Nutzungserlaubnissen  
Tag im Rahmen des Symposiums »Open Access und das Urheberrecht –  
komplizierte Beziehung?« des Instituts für Urheber- und Medienrecht am 10.2.2023 in München ..... 420–425

**Hotz**

Open Access und das Urheberrecht – Eine komplizierte Beziehung?  
Vortragsbericht zu dem gleichnamigen Symposium des Instituts für Urheber- und Medienrecht  
am 10.2.2023 in München ..... 425–427

**in Dr. Nadine Klass, LL.M.**

Urheberrecht und Recht: Maßstäbe für die Beurteilung realitätsbezogener Werke und Formate im Lichte der  
Urheberfreiheit sowie des allgemeinen Persönlichkeitsrechts ..... 428–446

**Dr. Malte Grützmaker, LL.M.**

Urheberrecht zum EuGH – »Action Replay« im Lichte von »SAS Institute«: Bearbeitungsrecht an  
Softwareprogrammen am Scheideweg – steht der Wettbewerb bei Software auf dem Spiel?  
Urteil zur BGH, Beschluss vom 23.2.2023 – I ZR 157/21 – Action Replay (ZUM 2023, 458) ..... 464–467

**Ettig, LL.M.**

Verbot der Staatsferne der Presse im Kontext der Medienfinanzierung  
Urteil zur LG Berlin, Urteil vom 23.2.2023 – 52 O 64/22 (ZUM 2023, 467) ..... 472–474

**Dr. Thomas Hansen**

## Rechtsprechung

### Zur Kennzeichnungspflicht von bereits in einem anderen Mitgliedstaat gekennzeichneten audiovisuellen Programmen

EuGH, Urteil vom 23.3.2023 – C-662/21 – Booky.fi ..... 447–

### Berichterstattung über den Gesundheitszustand eines berühmten Sportlers

BGH, Urteil vom 14.3.2023 – VI ZR 338/21 – OLG Frankfurt am Main ..... 453–

### Zur urheberrechtlichen Zulässigkeit von Computerprogrammen zur Manipulierung von Computerspielen

BGH, Beschluss vom 23.2.2023 – I ZR 157/21 – Action Replay ..... 458–

### Verletzung des Gebots der Staatsferne der Presse wegen Herausgabe einer Zeitschrift durch eine Körperschaft des öffentlichen Rechts

LG Berlin, Urteil vom 23.2.2023 – 52 O 64/22 – nicht rechtskräftig ..... 467–

### Persönlichkeitsrechtsverletzung aufgrund Veröffentlichung eines unwahren Bildnisses

LG Hamburg, Beschluss vom 3.1.2023 – 324 O 513/22 – nicht rechtskräftig ..... 478–

## Buchbesprechung

### Niko Härting: Internetrecht

Dr. Gabriele L. Stark ..... 480–

#### Schriftleitung

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

#### Einsendungen bitte an:

Institut für Urheber- und Medienrecht, Salvatorplatz 1, 80333 München

Telefon: (089) 291954-70, Telefax: (089) 291954-80,

E-Mail: [redaktion@urheberrecht.org](mailto:redaktion@urheberrecht.org)

[www.urheberrecht.org](http://www.urheberrecht.org)

#### Manuskripte und andere Einsendungen

Alle Einsendungen sind ausschließlich digital an die oben genannten E-Mail-Adresse zu richten. Grundsätzlich werden nur unveröffentlichte Originalarbeiten angenommen. Die Annahme zur Veröffentlichung muss in Textform erfolgen. Die Verfasser erklären sich mit einer nicht sinnenstellenden redaktionellen Bearbeitung einverstanden. Die Veröffentlichung erfolgt nur, wenn die Autorin/der Autor mit dem Institut für Urheberrecht e.V. einen Lizenzvertrag abschließt, der weitere Bestimmungen, insbesondere zur urheberrechtlichen Nutzung und Weiterlizenzierung enthält.

#### Redaktionsrichtlinie

Diese Zeitschrift ist auch in der Datenbank BeckOnline verfügbar. Um die Funktionen dieser Datenbank optimal zu nutzen (insbesondere die Verlinkungsfunktion), empfehlen wir dringend die Beachtung der C.H.BECK-Redaktionsrichtlinien und Verkürzungen. Diese finden Sie im Zitierportal des Verlags C.H.BECK [www.zitierportal.de](http://www.zitierportal.de)

Erscheinungsweise 11 Ausgaben im Jahr mit einer Doppelnummer

#### Bezugspreise 2023

Miniabo (4 Ausgaben) € 69,00 inkl. Vertriebskosten und Porto

Jahresabonnement € 385,00 zzgl. Vertriebskostenanteil € 28,00 plus Direktbeorderungsgebühr Inland € 5,90 p.a.

Jahresabonnement für ZUM und ZUM-RD im Kombinationsangebot € 535,00 zzgl.

Vertriebskostenanteil € 56,00 plus Direktbeorderungsgebühr Inland € 11,80 p.a.

Einzelpreis: € 40,00

Alle Preise verstehen sich inkl. MwSt.

Beihefte, die zu diesem Titel erscheinen, werden den Abonnenten mit einem Vorzugspreis automatisch zugesandt und können bei Nichtgefallen zurückgegeben werden.

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

Kündigung: Abbestellungen mit einer Frist von 14 Tagen vor dem Ende des Bezugszeitraums.

#### Adressenänderungen

Teilen Sie uns rechtzeitig Ihre Adressenänderungen mit. Dabei geben Sie bitte mit dem Titel der Zeitschrift die neue und die alte Adresse an. Hinweis gemäß Art Abs. 1 DSGVO: Bei Anschriftenänderung kann die Deutsche Post AG dem Verlag neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeauftrag gestellt ist. Hier kann jederzeit mit Wirkung für die Zukunft Widerspruch bei der Post AG eingelegt werden.

#### Anzeigen

Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Bertram Mehling (V.i.S.d.P.)

Wilhelmstraße 9, 80801 München

#### Media-Sales

Tel: (089) 381 89-687, E-Mail: [mediaberatung@beck.de](mailto:mediaberatung@beck.de)

#### Verlag und Gesamtverantwortung für Druck und Herstellung

Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG, Waldseestr. 3–5, 76530 Baden-Baden

Telefon: 07221/2104-0, Telefax 07221/2104-27, [www.nomos.de](http://www.nomos.de)

Geschäftsführer: Thomas Gottlöber

HRA 200026, Mannheim

Postbank Karlsruhe, IBAN DE07660100750073636751 (BIC PBNKDEFF) und St

sparkasse Baden-Baden, IBAN DE05662500300005002266 (BIC SOLADES1BAD)

#### Urheber- und Verlagsrechte

Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze weit sie vom Einsendenden oder von der Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der urheberrechtliche Schutz gilt auch im Hinblick auf Datenbanken ähnliche Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der Grenzen Urheberrechtsgesetzes oder über die lizenzvertraglichen Grenzen hinaus ohne Genehmigung des Instituts für Urheberrecht e.V. in Textform in irgendeiner Form veröffentlicht, verbreitet oder öffentlich wiedergegeben oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden. Namentlich gekennzeichnete Artikel müssen nicht die Meinung der Herausgeberinnen oder der Redaktion wiedergeben.

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

# Kommunikation & Recht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-797



R

Juni 2023  
26. Jahrgang  
Seiten 385 - 456

Zu viel Zucker, Fett und Salz: Wer rettet die dicken Kinder von Landau?  
**Prof. Dr. Murad Erdemir**

- 385 Rechtsfragen bei DALL-E & Co. – Schutzfähigkeit der „Promptografie“?  
**Prof. Dr. Thomas Wilmer**
- 396 Anforderungen an eine Kennzeichnungspflicht für KI-Inhalte  
**Dominik Höch und Dr. Jonas Kahl**
- 401 Aktuelle Entwicklungen in der Providerhaftung  
**Dr. Christian Volkmann**
- 406 Rundfunkrecht in der Entwicklung – Teil 2  
**Prof. Dr. Christoph Degenhart**
- 413 Länderreport USA  
**Clemens Kochinke**
- 416 **EuGH:** Voraussetzungen für Schadensersatz bei DSGVO-Verstoß
- 422 **EuGH:** Pflicht zur Alterskennzeichnung beim Online-Vertrieb audiovisueller Medien
- 425 **EuGH:** Bloße Bereitstellung von Lautsprecheranlage noch keine öffentliche Wiedergabe
- 430 **EuGH:** Gerichtsstand bei Markenrechtsverletzung durch Keyword-Advertising
- 433 **BGH:** Unterwerfung durch unterschriebene Erklärung in PDF-Datei grundsätzlich ausreichend
- 437 **BGH:** Rundfunkhaftung II: Haftung bei unerlaubter Glücksspielwerbung
- 442 **OLG Frankfurt a. M.:** Rabattaktion von Online-Marktplatz verstößt nicht gegen Buchpreisbindung
- 444 **OLG Hamburg:** Kein Unterlassungsanspruch gegen YouTube wegen behaupteter Urheberrechtsverletzung
- 447 **OLG Frankfurt a. M.:** Kein vorbeugender Unterlassungsanspruch gegen Datenübermittlung an Dritte

akteur  
en Kutschke

retende  
akteurin  
Anja Keller

onsassistentin  
Dinkel

ommunikationsrecht.de

## Editorial

### Zu viel Zucker, Fett und Salz: Wer rettet die dicken Kinder von Landau?

Prof. Dr. Murad Erdemir

## Aufsätze

### 385 Rechtsfragen bei DALL-E & Co. – Schutzfähigkeit der „Promptografie“?

Prof. Dr. jur. Thomas Wilmer

OpenAI bietet neben ChatGPT auch das darauf basierende DALL-E an, ein KI-Tool, das die Generierung von Bildern auf Basis von Texteingaben, sog. „Prompts“, ermöglicht (Text-to-Image („TTI“-System)). Der Beitrag ergänzt den vorherigen Beitrag des Autors zu ChatGPT im Hinblick auf die Bildgenerierung durch DALL-E und vergleichbare Systeme. Auch wenn mangels menschlicher Schöpfung keine Urheberrechte an den Bildern von DALL-E zugunsten von OpenAI bestehen, stellt sich die Frage nach der Verletzung von Rechten Dritter und den Grenzen der Schutzrechte.

### 396 Anforderungen an eine Kennzeichnungspflicht für KI-Inhalte

RA Dominik Höch und RA Dr. Jonas Kahl, LL.M.

Künstliche Intelligenz, die technischen Möglichkeiten und ihre Nutzung sind in aller Munde. Mit KI „gefakete“ Inhalte, deren fehlende Authentizität nicht (sofort) erkannt wird, sorgen für Verstörung und (Rechts-) Unsicherheit. Teils wird verlangt, die neuen technischen Entwicklungen regulatorisch einzuhegen. Der Beitrag soll ihre verfassungsrechtliche Relevanz aufzeigen, die gesetzlichen Regelungen und Bestrebungen herausarbeiten und eine Regulierung de lege ferenda in Grundzügen darstellen.

### 01 Aktuelle Entwicklungen in der Providerhaftung

RA Dr. Christian Volkmann

Der Beitrag schafft einen Überblick über die aktuellen Entwicklungen der Rechtsprechung zur Verantwortlichkeit der Internet-Provider unter besonderer Berücksichtigung der Haftung für fremde Inhalte.

### 06 Rundfunkrecht in der Entwicklung – Teil 2

Prof. Dr. Christoph Degenhart

Der Beitrag gibt im Anschluss an Teil 1 in Heft 5/2023 einen Überblick über die Rechtsprechung der Verfassungs- und der Fachgerichte zum Recht des privaten Rundfunks und zu Einzelfragen der Rundfunkberichterstattung.

### 13 Länderreport USA

RA i. R. Clemens Kochinke, MCL, Attorney at Law

Die drei Gewalten wetteifern im ersten Halbjahr 2023 um Erfolge mit Schritten gegen Apps, für die Eingrenzung der Haftungsbeschränkung von Kommunikationsdienstleistern im Internet, für Verordnungen zum Urheberrecht unter dem Einfluss künstlicher Intelligenz sowie gegen Schranken im volkswirtschaftlichen Wissensfluss.

## Rechtsprechung

Voraussetzungen für Schadensersatz bei DSGVO-Verstoß

**EuGH**, 4. 5. 2023 – C-300/21 – U. I. ./.. Österreichische Post AG

Kostenerstattung bei Überwachung des Telekommunikationsverkehrs

**EuGH**, 16. 3. 2023 – C-339/21 – Colt Technology Services SpA, Wind Tre SpA, Telecom Italia SpA, Vodafone Italia SpA ./.. Ministero della Giustizia, u. a.;  
Ministero della Giustizia, Ministero dello Sviluppo economico, u. a. ./.. Wind Tre SpA

Pflicht zur Alterskennzeichnung beim Online-Vertrieb audiovisueller Medien

**EuGH**, 23. 3. 2023 – C-662/21 – Booky.fi Oy

Bloße Bereitstellung von Lautsprecheranlage noch keine öffentliche Wiedergabe

**EuGH**, 20. 4. 2023 – C-775/21, C-826/21 – Blue Air ./.. UCMR – ADA (C-775/21); UPFR ./.. CFR (C-826/21)

Gerichtsstand bei Markenrechtsverletzung durch Keyword-Advertising

**EuGH**, 27. 4. 2023 – C-104/22 – Lännen ./.. Berky, Senwatec

Unterwerfung durch unterschriebene Erklärung in PDF-Datei grundsätzlich ausreichend

**BGH**, 12. 1. 2023 – IZR 49/22

Anwaltliche Prüfpflicht bei beA-Schriftsatzübermittlung

**BGH**, 21. 3. 2023 – VIII ZB 80/22

Rundfunkhaftung II: Haftung bei unerlaubter Glücksspielwerbung

**BGH**, 23. 2. 2023 – IZR 155/21

Verstoß gegen Glücksspielstaatsvertrag durch Online-Zweitlotterie

**BGH**, 26. 1. 2023 – IZR 79/22

Rabattaktion von Online-Marktplatz verstößt nicht gegen Buchpreisbindung

**OLG Frankfurt a. M.**, 14. 3. 2023 – 11 U 20/22

Kein Unterlassungsanspruch gegen YouTube wegen behaupteter Urheberrechtsverletzung

**OLG Hamburg**, 12. 1. 2023 – 5 U 22/19

Kein vorbeugender Unterlassungsanspruch gegen Datenübermittlung an Dritte

**OLG Frankfurt a. M.**, 30. 3. 2023 – 16 U 22/22

Kein Schadensersatz wegen dynamischer Einbindung von Google Fonts

**AG Ludwigsburg**, 28. 2. 2023 – 8 C 1361/22

Keine Rundfunkbeitragspflicht für Nebenwohnung

**BVerwG**, 25. 1. 2023 – 6 C 6.21

NetzDG-Gegenvorstellungsverfahren verstößt gegen Herkunftslandprinzip

**OVG Nordrhein-Westfalen**, 21. 3. 2023 – 13 B 381/22

## K&R Aktuell

II Neue Bücher / Impressum



# Infrastruktur Recht

Energie · Verkehr · Abfall · Wasser · Telekommunikation



D3-Z141



**Herausgeber**

Christian Theobald  
 ... Zuber  
 ...munaler Unternehmen e.V. (VKU)

**Herausgeber**

Gabriele Britz  
 ...-Universität Gießen  
 ...n Fricke  
 ...Effizienzverband für Wärme, Kälte und ...  
 ...hs  
 ...idte- und Gemeindebund e.V. (DStGB)  
 ...rentzsch  
 ...nd der Energie- und Wasserwirtschaft e.V.  
 ...stian Held  
 ...ischer Verband der unabhängigen Strom-  
 ...erunternehmen (GEODE)  
 ...Georg Hermes  
 ...rsität Frankfurt a.M.  
 ...epe  
 ...a.D. Deutscher Städtetag  
 ...Christian Koenig  
 ...onn  
 ...ürgen Kühling  
 ...egensburg, Vorsitzender der Monopol-  
 ...sch  
 ...nd der Deutschen Industrie e.V. (BDI)  
 ...Markus Ludwigs  
 ...ilians-Universität Würzburg  
 ...ane Nill-Theobald  
 ...ulting  
 ...ens-Peter Schneider  
 ...gs-Universität Freiburg  
 ...ne Wilcken  
 ...dtetag  
 ...ff  
 ...scher Verkehrsunternehmen e.V. (VDV)

**Inhaltsverzeichnis**

**Beiträge**

<b>N. Fricke:</b> Veröffentlichung von Fernwärme-Netzverlusten gem. § 1 a Abs. 2 AVBFernwärmeV	122
<b>M. Ahlers/E. Neumüller:</b> Bundesregierung beschließt Rahmen fürs Heizen mit Erneuerbaren Energien	125
<b>C. Koenig/C. Cesarano:</b> Wettbewerbsfähige multimodale digitale Mobilitätsdienste durch europäische Regulierung!	128

**Energie**

<b>EuGH:</b> Anordnung der Rückzahlung von unter Transparenzverstößen erhobenen Kosten	133
<b>BGH:</b> Nachträgliche Datenmeldung an die Regulierungsbehörde	134
<b>BGH:</b> EuGH-Vorlage zur Vereinbarkeit der Kundenanlage mit europarechtlichen Vorgaben	135
<b>BVerwG:</b> Konkretisierung der Anforderungen an die vorzeitige Besitzeinweisung nach § 44 b EnWG für Anbindungsleitungen nach dem LNGG	137

**Wärme**

<b>BMWK:</b> Richtlinie für eine Bundesförderung Aufbauprogramm Wärmepumpe veröffentlicht	138
---	-----

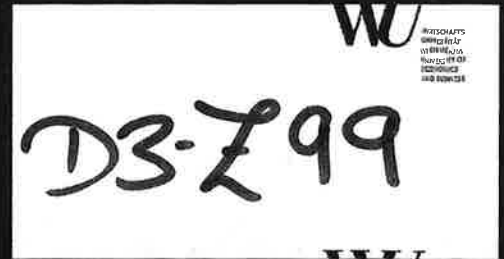
**Telekommunikation**

<b>OLG Hamburg:</b> Werbung mit D-Netz-Qualität weder irreführend noch unlauterer Vergleich nach dem UWG	139
--	-----

**Spartenübergreifendes**

<b>OVG Lüneburg:</b> Sofortiger Vollzug einer immissionsschutzrechtlichen Anordnung des Emissionsgrenzwertes für Formaldehyd	140
<b>VK Bund:</b> Zuständigkeit der Vergabekammer des Bundes sachbezogen	142

# JAP



[Juristische Ausbildung & Praxisvorbereitung]

**must know Stände**

**Zu den gesetzlichen Grenzen der Analogie – Über dem ABGB muss die Analogie wohl grenzenlos sein!**  
**Maßnahmenvollzugsanpassungsgesetz 2022**  
**Das Refoulementverbot der Europäischen Menschenrechtskonvention**  
**Zur Anwendbarkeit des DHG auf Handlungen des Betriebsrats**

**Judikatur Es steht nichts geschrieben**

**Musterfall Römisches Recht, Bürgerliches Recht, Strafrecht, Öffentliches Recht**

**Seitenblick Design Sprints als interdisziplinäres Lehrkonzept**

**Redaktionsleitung**  
Verena T. Halbwachs

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

**Korrespondenten**  
Erwin Bernat



→ Editorial ..... 201  
 Von *Barbara Beclin*

## Rechtsgeschichte

→ must know ..... 204  
 Stände  
 Von *Christoph Schmetterer*

## Römisches Recht

→ Musterfall ..... 207  
**FÜM I (Teil III) – Universität Wien**  
 Prüfer:innen: *Birgit Forgó-Feldner, Michael Memmer, José Domingo Rodríguez-Martín*; gelöst von *Janko Pavnović*

## Juristische Methodenlehre

→ must know ..... 213  
**Zu den gesetzlichen Grenzen der Analogie – Über dem ABGB muss die Analogie wohl grenzenlos sein!**  
 Von *Ferdinand Kerschner und Timna Kisch*

## Bürgerliches Recht

→ Musterfall ..... 219  
**Zweite Abschlussklausur Bürgerliches Recht – Johannes Kepler Universität Linz**  
 Prüfer: *Thomas Aigner*; gelöst von *Thomas Aigner*

## Strafrecht

→ must know ..... 226  
**Das Maßnahmenvollzugsanpassungsgesetz 2022**  
 Von *Oskar Maleczky*

## Strafrecht und Strafprozessrecht

→ Musterfall ..... 230  
**Schriftliche Diplomprüfung aus Straf- und Strafverfahrensrecht – Universität Innsbruck**  
 Prüfer:innen: *Verena Murschetz, Andreas Venier*; gelöst von *Laura Elsenhans und Eric Reyman*

## Verfassungsrecht

→ must know ..... 238  
**Das Refoulementverbot der Europäischen Menschenrechtskonvention**  
 Von *Manuel Neusiedler*

## Verfassungen und Verfassungsgeschichte



# Arbeitsrecht

Arbeitsrecht ... must know ..... 251  
 Anwendbarkeit des DHG auf Handlungen des Betriebsrats  
*Magdalena Mißbichler*

# Arbeitsvertragsrecht

Arbeitsvertragsrecht ..... 256  
 Arbeitsvertrag ohne schriftliche Form  
*Thomas Alexander Rauter*

# Arbeitsrecht im Studium und in der Praxis

Arbeitsrecht im Studium und in der Praxis ..... 261  
 Arbeitsrecht in Sprints als interdisziplinäres Lehrkonzept  
*Annemarie Hofer, Thomas Buocz und Nikolaus Pöchhacker*

# Arbeitsrecht

Arbeitsrecht ..... U3

**Real talk seit 1849**

Jetzt im MANZ Webshop alles, was du für dein Studium brauchst!

Studienliteratur vom Fach  
 viele Titel auch mit Hörerschein erhältlich  
 portofreie Zustellung in Österreich

D3-Z103

# ZVR

## Zeitschrift für Verkehrsrecht



### Beitrag

**Anwaltskosten bei Androhung einer Besitzstörungsklage  
für Falschparken**

Martin Hoffer

### Kurzbeitrag

**E-Scooter ist kein Fahrzeug?**

Wolfgang Reisinger

### Rechtsprechung

**Lange Verjährungsfrist gegenüber juristischer Person im  
Dieselskandal**

Christian Huber

### Judikaturübersicht Verwaltung

**StVO-Judikatur zur Atemluftuntersuchung; Relevanz  
auch für das SchifffahrtsG**

**Entscheidungen zum deutschen Schadenersatzrecht 2022**

**Verhältnis des Hinterbliebenengeldes zum Schmerzensgeld**

# Inhalt

## Editorial

Sehr geehrte Leserin, sehr geehrter Leser! ..... 253  
*Heinz Danzl*

## Beiträge

Anwaltskosten bei Androhung einer Besitzstörungsklage  
 Falschparken ..... 255  
*in Hoffer*

Schutz im Verkehrsrecht ..... 258  
*Wallner, Emil Nigmatullin*

## Kurzbeitrag

Scooter ist kein Fahrzeug? ..... 263  
 Erwiderung zu *Pürstl*, ZVR 2023, 112  
*ang Reisinger*

## Nachricht

neine Maßnahmen, große Wirkung: Verkehrssicherheit  
 icht das Engagement der Zivilgesellschaft ..... 265  
 ar die Tagung 2023 zur Zukunft der „Last Mile“ im Rahmen  
 Initiative „European Road Safety Charter“.  
*d Furian, Christian Krätzler, Klaus Robatsch*

## Entscheidungsprechung

Verjährung des Anspruchs auf Schmerzensgeld ..... 266  
 Schadensersatzrecht OGH 17. 9. 2020, 2 Ob 60/20t  
*ian Huber*

Verjährung eines Bereicherungsanspruchs nach § 1431  
 B ..... 269  
 Schadensersatzrecht OGH 2. 9. 2021, 9 Ob 44/21t  
*ian Huber*

enge Verjährungsfrist gegenüber juristischer Person im  
 Dieselskandal ..... 272  
 Schadensersatzrecht OGH 27. 6. 2022, 6 Ob 160/21d  
*an Huber*

Schutzzweck der Gurtenpflicht umfasst nicht  
 Verringerung von Sachschäden ..... 275  
 Schadensersatzrecht OGH 27. 1. 2022, 2 Ob 130/21p

## Leistungsbilanz

Ungeordnete Geschwindigkeitsbegrenzung, keine  
 Verurteilung der V im Spruch notwendig ..... 277  
 VfGH 16. 1. 2023, Ra 2022/02/0190

Gesundheitliche Fähigkeit zum Alkomattest kann

► Verweigerung der Atemluftuntersuchung, Anführung  
 des § 5 Abs 2 StVO als übertretene Norm genügt ..... 277  
 StVO VfGH 15. 2. 2023, Ra 2021/02/0179

► Anbringung von Vorschriftszeichen entgegen der  
 Anordnung in der V, keine ordnungsgemäße  
 Kundmachung ..... 277  
 StVO VfGH 28. 2. 2023, V 191/2022

► Gesetzlich gebotene Anbringung zusätzlicher  
 Hinweiszeichen, unvollständige Anbringungsanordnung in  
 der V schadet nicht ..... 278  
 StVO VfGH 27. 2. 2023, V 153/2021

► Drei Suchtmittelvorfälle innerhalb von fünf Jahren, keine  
 Bedenken hinsichtlich gesundheitlicher Eignung ..... 278  
 FSG VfGH 22. 12. 2022, Ra 2022/11/0184

► Mehr als einmonatige Verwendung eines ausländischen  
 Kfz im Inland, auch vor dem 24. 4. 2014 erfolgte  
 Einbringungen sind vom Tatbestand erfasst ..... 278  
 KFG VfGH 26. 1. 2023, Ra 2022/16/0043

► StVO-Judikatur zur Atemluftuntersuchung; Relevanz  
 auch für das SchifffahrtsG ..... 279  
 SchifffahrtsG VfGH 13. 2. 2023, Ra 2023/03/0016

► Einzuhaltender Abstand zum Vordermann, geschütztes  
 Rechtsgut ist nicht gering ..... 279  
 VStG VfGH 13. 2. 2023, Ra 2022/02/0117

## Entscheidungen zum deutschen Schadenersatzrecht 2022

► Verhältnis des Hinterbliebenengeldes zum  
 Schmerzensgeld wegen Schockschadens ..... 280  
 Hinterbliebenengeld BGH 6. 12. 2022, VI ZR 73/21

► Aufgabe der einschränkenden Auslegung des  
 Tatbestandsmerkmals der Gesundheitsverletzung bei  
 Schockschäden ..... 281  
 Schockschaden BGH 6. 12. 2022, VI ZR 168/21

► Bewertung des Nutzungsvorteils bei Leasingfahrzeugen  
 im Dieselskandal ..... 282  
 Leasing BGH 21. 4. 2022, VII ZR 783/21

► Kleiner Schadensersatz in „Dieselfällen“ ..... 282  
 Kleiner Schadensersatz BGH 17. 11. 2022, VII ZR 260/20

## Kuratorium für Verkehrssicherheit

► Die Lizenz zum Testen ..... 283  
 Ein neuer Ansatz für das Bewilligen von Testfahrten von  
 Fahrzeugen mit automatisierten Systemen auf Österreichs

# VERWALTUNGSGERICHTSBARKEIT

D3-Z107

April 2023 / Heft 2, Seiten 77–160 (10. Jahrgang)



News-Radar (zusammengestellt von Marie-Christin Bogner)

Grundsätze

Absehen von einer Anzeige nach § 25 Abs 3 VStG – zugleich ein Beitrag zum Absehen von der Strafverfolgung nach §§ 33a und 45 Abs 1 Z 4 VStG

Bernhard Kuderer

Österreichische Akademie der Verwaltungsgerichtsbarkeit (ÖAVG): Bilanz und Ausblick

Thomas Bogner

Durchgreifende Verweisungsverjüngung, dynamische Verweisung oder sachnächste Behörde? Über die innerstaatliche Zuständigkeit für den Vollzug von (aufgehobenen) EU-Verordnungen

Christoph Stinglmeier

Rechtsprechung (ZVG-Slg 17–32)

Zusammenfassung mehrerer Bescheide unterschiedlicher Behörden in einer Ausfertigung  
VwGH 30.6.2022, Ra 2019/07/0116

Frage nach Art der Tütereigenschaft ist keine Vorfrage iSd § 38 AVG

VwG Wien 22.11.2022, VGW-001/049/12221/2022

Unterlassene Ermittlungen der Behörde als Grund für eine Wiederaufnahme

LVwG OÖ 17.1.2023, LVwG-752818/2/MZ/NiF

Tätigkeit als Sammler oder Behandler von gefährlichen Abfällen ohne Erlaubnis ist ein fortgesetztes Delikt

LVwG OÖ 13.12.2022, LVwG-500712/7/BL/ND

Verhaltensbeschwerde nach § 88 Abs 2 SPG: sechswöchige Beschwerdefrist nicht verfassungswidrig

VfGH 1.12.2022, G 10/2022

Anwendbarkeit und Umfang der datenschutzrechtlichen Haushaltsausnahme

BVwG 10.11.2022, W298 2259697-1/4E

# INHALT



## NEWS-RADAR

Aktuelle Ereignisse und Entwicklungen in der Gesetzgebung

Marie-Christin Berger

## ARTIKEL

Absehen von einer Anzeige nach § 25 Abs 3 VStG – zugleich ein Beitrag zum Absehen von der Strafverfolgung nach §§ 33a und 45 Abs 1 Z 4 VStG

Bernhard Kuderer

Österreichische Akademie der Verwaltungsgerichtsbarkeit (ÖAVG): Bilanz und Ausblick

Thomas Bogner

Durchgreifende Verweisungsverjüngung, dynamische Verweisung oder sachnächste Behörde? Über die innerstaatliche Zuständigkeit für den Vollzug von (aufgehobenen) EU-Verordnungen

Christoph Stinglmeier

## RECHTSLEHRE

### VERFAHRENSRECHT

#### Verfahrensrecht der Verwaltungsbehörden

Zusammenfassung mehrerer Bescheide unterschiedlicher Behörden in einer Ausfertigung

VwGH 30.6.2022, Ra 2019/07/0116

Vereinbarkeit der Unterbrechung der Entscheidungsfrist nach § 15a Abs 7 letzter Satz der DO 1994 mit dem Rechtsschutz wegen Säumnis

VwG Wien 10.11.2022, VGW-171/101/12576/2022

Aufhebung eines Bescheides, mit dem eine Ordnungsstrafe verhängt wurde

VwG Wien 14.10.2022, VGW-101/032/10779/2022

Verpflichtung der Behörde zur Einholung eines Gutachtens der Österreichischen Apothekerkammer

VfGH 14.12.2022, E 3150/2021

Frage nach Art der Tütereigenschaft ist keine Vorfrage iSd § 38 AVG

VwG Wien 22.11.2022, VGW-001/049/12221/2022

Unterlassene Ermittlungen der Behörde als Grund für eine Wiederaufnahme

LVwG OÖ 17.1.2023, LVwG-752818/2/MZ/NiF

### STRAFRECHT

#### Umweltrecht

Tätigkeit als Sammler oder Behandler von gefährlichen Abfällen ohne Erlaubnis ist ein fortgesetztes Delikt

LVwG OÖ 13.12.2022, LVwG-500712/7/BL/ND

#### Verkehrswesen

Alkoholdelikt bei E-Scooter

VwGH 23.11.2022, Ra 2022/02/0043

**Fremden- und Migrationswesen**

- 130 Entzug der Gewerbeberechtigung bei Verlust des Aufenthaltsrechts  
LVwG OÖ 14.12.2022, LVwG-851745/8/HW
- 131 Verhängung eines Einreiseverbotes wegen Mittellosigkeit verfassungswidrig  
VfGH 6.12.2022, G 264/2022
- 133 Besonders berücksichtigungswürdige Gründe iSd § 27 Abs 3 NAG iZm einer Aufenthaltsehe  
VwG Wien 13.6.2022, VGW-151/049/17974/2021

**Sicherheitswesen**

- 136 Verhaltensbeschwerde nach § 88 Abs 2 SPG: sechswöchige Beschwerdefrist nicht verfassungswidrig  
VfGH 1.12.2022, G 10/2022
- 138 Anwendbarkeit und Umfang der datenschutzrechtlichen Haushaltsausnahme  
BVwG 10.11.2022, W298 2259697-1/4E
- 143 Medienprivileg im Datenschutzrecht verfassungswidrig  
VfGH 14.12.2022, G 287/2022

**Arbeits-, Dienst- und Sozialversicherungsrecht**

- 149 Verfahrensverzögerung wegen fehlender Prioritätensetzung als Dienstvergehen  
VwGH 28.11.2022, Ra 2022/09/0076

**Sonstige Materien**

- 154 Verstoß gegen das werberechtliche Trennungs- und Erkennbarkeitsgebot des AMD-G  
VfGH 5.12.2022, E 992/2022 und E 1265/2022

**TIPPS & INFOS**

- 158 Herausgeber
- 159 Autoren
- 160 Beirat / Impressum

# Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

in Zusammenarbeit mit der  
historischen  
Zeitschrift

Herausgegeben von  
Martin Burgi  
Christian Calliess  
Christoph Christ  
Klaus-Peter Dolde  
Friedrich Fellenberg  
Andreas Heusch  
Andrea Kießling  
Thomas Mayen  
Hubert Meyer  
Jan-Andreas Oebbecke  
Sabine Schlacke  
Ulrich Schmitz  
Friedrich Schoch  
Thomas Schröder  
Ludolf Streinz  
vwz.de

## Aus dem Inhalt

*M. Will*

Die öffentlich-rechtliche Fundierung von Rückzahlungsansprüchen gegen Online-Glücksspielanbieter 865

*R. Ruge*

Die EU-Notfallverordnung – Revolution im EU-Umweltrecht? 870

*S. Heitzer*

Die Versammlung und der Durchschnittsbürger 875

*A.-M. Engler/M. Wiesmann*

Die Wohnung ist manchmal verletzlich – Art. 13 GG in Erstaufnahmeeinrichtungen 881

*C. Antweiler/P. Liebschwager*

Die Entwicklung des öffentlichen Verkehrsrechts in den Jahren 2021/2022 886

*J. Oebbecke*

Ein rechtlicher Blick auf das Deutschlandticket – Eine Revolution im Nahverkehr? 895

*H. Meyer*

Kommunaler Finanzausgleich und Pflichten des Gesetzgebers 898

*BVerfG*

Unantastbarkeit landesverfassungsrechtlicher Wahlprüfungsentscheidungen – Wiederholungswahl Berlin (eA) (Anm. U. Battis/J. Wohlstein) 903

*BVerwG*

Keine Zuteilung richterlicher Arbeit nach Zeiteinheiten – Bemessung nach Arbeitspensen (Anm. C. Brors) 923



BECK



# Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

Herausgeber: Rechtsanwalt Professor Dr. Achim Schunder und  
Rechtsanwalt Dr. Johannes Heuschmid  
Friedrichstraße 7b, 60325 Frankfurt a.M.

12 2023

## Inhalt

Lehrsatze	<i>Martin Will</i> Die öffentlich-rechtliche Fundierung von Rückzahlungsansprüchen gegen Online-Glücksspielanbieter	865
	<i>Reinhard Ruge</i> Die EU-Notfallverordnung – Revolution im EU-Umweltrecht?	870
	<i>Sonja Heitzer</i> Die Versammlung und der Durchschnittsbürger	875
	<i>Anne-Marlen Engler/Martin Wiesman</i> Die Wohnung ist manchmal verletzlich – Art. 13 GG in Erstaufnahme- einrichtungen	881
Beiträge	<i>Clemens Antweiler/Pascale Liebschwager</i> Die Entwicklung des öffentlichen Verkehrsrechts in den Jahren 2021/2022	886
Kurze Beiträge	<i>Janbernd Oebbecke</i> Ein rechtlicher Blick auf das Deutschlandticket – Eine Revolution im Nahverkehr?	895
Rechtsprechung	<i>Hubert Meyer</i> Kommunaler Finanzausgleich und Pflichten des Gesetzgebers	898
Besprechungen	C. Dürig-Friedl/C. Enders, Versammlungsrecht ( <i>Henrik Eibenstein</i> )	902
Rechtsprechung		
VerfG	25. 1.23 – 2 BvR 2189/22 Wiederholungswahl Berlin – einstweilige Anordnung Anm. <i>Ulrich Battis/Johannes Wohlstein</i>	903 913
VerfG SchlH	17. 2.23 – IVerfG 5/21 Kommunaler Finanzausgleich Schleswig-Holstein teilweise verfassungswidrig	915
VerfG	12. 1.23 – 2 C 22.21 Keine Zuteilung richterlicher Arbeit nach Zeiteinheiten – Arbeitspensen Anm. <i>Christiane Brors</i>	923 925

en	10.	1.23-1 LA 420/21	DS-GVO-Auskunftsanspruch als höchstpersönliches Recht – Insolvenzverwalter	931
ter	17.	3.23-4 A 1986/22	Rückforderung der Corona-Soforthilfe 2020 in NRW (Ls.) Anm. <i>Felix Neumann/Christoph Just</i>	936
urg	7.	2.23-1 ME 107/22	Anspruch auf Erhalt des Charakters eines Mischgebiets	936
ter	12.	5.23-18 E 333/23	Vertretung durch Familienangehörige im Beschwerdeverfahren wegen Pkh	939
n	3.	3.23-2 B 358/23 SN	Erteilung des gemeindlichen Einvernehmens – Flüchtlingsunterkünfte	940
t a.M.	26.	4.22-2-12 O 283/21	Vermittlung von Sportwetten – Rückzahlung verlorener Wetteinsätze	943



## aktuell

In eigener Sache, Entscheidung des Monats	VII
NVwZ-Newsletter, Blick in die NVwZ-RR	VIII
Blick in die NJW, Rechtsprechung in Pressemitteilungen	VIII
Rechtsprechung in Leitsätzen, Gesetzgebungsverfahren	IX
Tagungsbericht	IX

-880X

## Neue Zeitschrift Nutzungsrecht

Redaktionsredaktion:  
Prof. Dr. Achim  
verantwortlich für den Text-  
rechtsanwalt Dr. Johannes

Postanschrift: Postfach  
0037 Frankfurt a. M.,  
59) 75 60 91-0, Telefax:  
01-49.

Z@beck-frankfurt.de,  
w.nvwz.de.

und andere Einsendungen:  
ungen sind an die o. g.  
ichten. Es besteht keine  
Manuskripte, die unver-  
cht werden. Sie können  
gegeben werden, wenn  
beigelegt ist. Die An-  
eröffentlichung muss in  
olgen. Mit der Annahme  
tlichung überträgt die  
Autor dem Verlag  
ihrem/seinem Beitrag  
des gesetzlichen Urhe-  
s exklusive, räumlich  
unbeschränkte Recht zur  
ng und Verbreitung in  
Form, das Recht zur  
Wiedergabe und Zu-  
ung, das Recht zur  
n Datenbanken, das  
eicherung auf elektro-  
trägern und das Recht

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 Veröffent-  
lichung bleibt hiervon unberührt.

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

Urheber- und Verlagsrechte: Alle in  
dieser Zeitschrift veröffentlichten Bei-  
träge sind urheberrechtlich geschützt.  
Das gilt auch für die veröffentlichten  
Gerichtsentscheidungen und ihre Lei-  
sätze, denn diese sind geschützt, so-  
weit sie vom Einsendenden oder von  
der Schriftleitung erarbeitet oder redi-  
giert worden sind. Der Rechtsschutz  
gilt auch gegenüber Datenbanken und  
ähnliche Einrichtungen. Kein Teil  
dieser Zeitschrift darf außerhalb der  
engen Grenzen des Urheberrechts-  
gesetzes ohne schriftliche Genehmi-  
gung des Verlags in irgendeiner Form  
vervielfältigt, verbreitet oder öffent-  
lich wiedergegeben oder zugänglich  
gemacht, in Datenbanken aufge-  
nommen, auf elektronischen Daten-  
trägern gespeichert oder in sonstiger  
Weise elektronisch vervielfältigt, ver-  
breitet oder verwertet werden.

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, Wil-  
helmstr. 9, 80801 München, Post-  
anschrift: 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 zwei-  
mal monatlichem Beiheft (Nebenblatt)  
NVwZ-Rechtsprechungs-Report Ver-  
waltungsrecht.

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 Be-  
ginn eines Bezugszeitraumes. Nicht

Jahrestei 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 DS-  
GVO: Bei Anschriftenänderung kann  
die Deutsche Post AG dem Verlag die  
neue Anschrift auch dann mit-  
teilen, wenn kein Nachsendeauftrag  
gestellt ist. Hiergegen kann jederzeit  
mit Wirkung für die Zukunft Wider-  
spruch bei der Post AG eingelegt  
werden.

Druck: Druckerei Himmer GmbH,  
Steinerne Furt 95, 86167 Augsburg.

D3-Z148

# neue Zeitschrift für Bauvertragsrecht und Vergaberecht

## Aus dem Inhalt

*M. Jung/K. Krimlowski*  
Die Verdachtskündigung im Bauvertrag 355

*N.-J. Biller-Bomhardt/R. Ettl*  
Abtretung erfüllungshalber in der Praxis: Schnittstelle  
des Werk- und Versicherungsvertragsrechts 360

*R. Kobelt*  
Verbot der Verlagerung unzumutbarer Risiken im  
Vergabevertragsrecht 365

*P. Braun/J. N. Brill*  
Zulässiger Zeitraum für fakultativen Ausschluss  
wegen schwerer Verfehlungen 371

*BGH*  
Kein Verbraucherbauvertrag bei gewerkeweiser  
Vergabe 375

*OLG Hamm*  
Nachtragsvergütung im BGB-Vertrag alten Rechts 378

*BGH*  
Honorarfolgen einer Auftraggeberkündigung vor  
Abschluss der Zielfindungsphase 389  
mit Praxisanmerkung *H.-P. Bernhard* 392

*EuGH*  
Abzuwägende Grenzen des Vertraulichkeitsschutzes –

Editorial von *H. Fuchs*,  
Montage der VOB/B (S. 353)

# Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht



Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergaberecht

## NZBau 6/2023

Juni 2023 · 24. Jahrgang 2023 · Seite 353 – 424

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.

	<i>H. Fuchs</i> , Die Demontage der VOB/B	353
	<i>M. Jung/K. Krimlowski</i> , Die Verdachtskündigung im Bauvertrag	355
	<i>N.-J. Biller-Bomhardt/R. Ettl</i> , Abtretung erfüllungshalber in der Praxis: Schnittstelle des Werk- und Versicherungsvertragsrechts	360
	<i>R. Kobelt</i> , Verbot der Verlagerung unzumutbarer Risiken im Vergabevertragsrecht	365
ungsbesprechung	<i>P. Braun/J. N. Brill</i> , Zulässiger Zeitraum für fakultativen Ausschluss wegen schwerer Verfehlungen – Das „betreffende Ereignis“ iSd § 126 Nr. 2 GWB (zu OLG Düsseldorf NZBau 2022, 678)	371
	<i>U. Jasper</i> , Nachhaltige Vergaben – Green Procurement ( <i>P. Friton</i> )	374

chung

recht

16.3.23 – VII ZR 94/22 Kein Verbraucherbauvertrag bei gewerkeweiser Vergabe 375

9.2.23 – I-24 U 77/21 Nachtragsvergütung im BGB-Vertrag alten Rechts 378

H	17. 11. 22 – VII ZR 862/21	Honorarfolgen einer Auftraggeberkündigung vor Zielfindungsphase mit Praxisanmerkung von <i>H.-P. Bernhard</i>	389 392
G Celle	23. 11. 22 – 14 U 90/22	Keine eidesstattliche Versicherung nach Auskunft über anrechenbare Kosten	394
gaberecht			
H	17. 11. 22 – C-54/21	Abzuwägende Grenzen des Vertraulichkeitsschutzes – Antea Polska	397
Düsseldorf	27. 4. 22 – VII-Verg 25/21	Kein Ausschluss der Eignungsleihe – AOK Nordost	409
DLG	31. 10. 22 – Verg 13/22	Vorzeitige Gestattung des sofortigen Zuschlags – Interimsvergabe	417
DLG	20. 1. 23 – Verg 14/22	Antragsbefugnis b. fehl. Zuschlagschance – Flüchtlingsunterkunftsbewachung (Ls.)	424

**ARBER SEMINARE** Anwaltsfortbildung

## Fachanwalts-Lehrgang Bau- & ArchitektenR

**Stuttgart // Hybrid** ab 26.10.2023  
**Berlin // Hybrid** ab 18.04.2024

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

### Aus- und Weiterbildungsanzeigen auch online!

Ihre Aus- und Weiterbildungsanzeige erscheint auch online unter

[www.beck-stellenmarkt.de/Veranstaltungen](http://www.beck-stellenmarkt.de/Veranstaltungen)

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



1439-6351

### Bau – Vergaberecht

Redaktion (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: dreher@uni-mainz.de; Rechtsanwältin Prof. Dr. Heiko Fuchs (Privatrecht), Viersener Straße 16, 5061 Mönchengladbach, Telefon: (0 21 61) 8 11-601, Telefax: (0 21 61) 8 11-777, E-Mail: heiko.fuchs@bellmann.de

Redaktion: (verantwortlich für den Inhalt): Rechtsanwältin Elisabeth Kisch, M. A. (Rechtsprechung), Rechtsanwältin Kerstin Korn (Aufsätze und Schlussredaktion); Rechtsanwalt Dr. Hans von Gehlen, Thonstraße 7 b, 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: Die Einsendungen sind an die o.g. Adresse zu richten. Es besteht keine Haftung für Manuskripte, die unvergütet eingereicht werden. Sie können nicht zurückgegeben werden, wenn

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](http://www.zitierportal.de)

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

gesetztes 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 Mehlning*.

**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:** *Unbekannt* € 369,-

mes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. Jahrestitelei und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

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

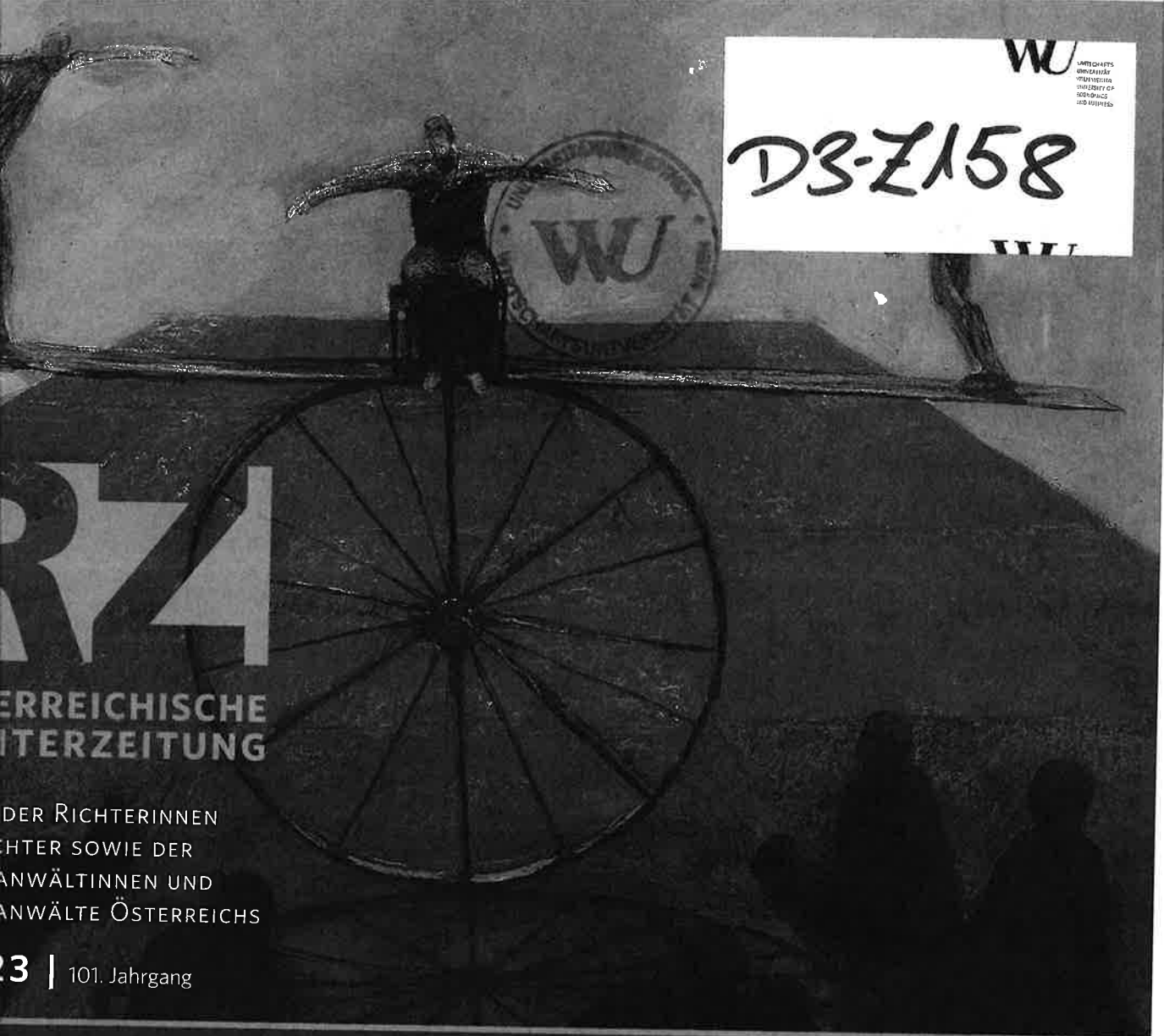
**KundenServiceCenter:**  
Telefon: (0 89) 3 81 89-750  
Telefax: (0 89) 3 81 89-358  
E-Mail: kundenservice@beck.de

**Abbestellung:**  
Abbestellfristen finden Sie unter: [www.beck-shop.de/nzbau-neuezeitschrift-baurecht-vergaberecht/product/2367](http://www.beck-shop.de/nzbau-neuezeitschrift-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.



**R4**  
**ÖSTERREICHISCHE  
ZEITUNG**

DER RICHTERINNEN  
RICHTER SOWIE DER  
ANWÄLTINNEN UND  
ANWÄLTE ÖSTERREICHS

23 | 101. Jahrgang

EDITORIAL

WISSENSCHAFT

A

RESUMÉ

REZENSIONEN

ENTSCHEIDUNGEN

Entscheidungsübersicht

Entscheidung Nr. 13

Entscheidung Nr. 14

Entscheidungsrecht Nr. 15

REZENSIONEN

ANSTALTUNGSKALENDER

EDITORIAL

## Beschleunigungsgebot für die Politik!

VON CORNELIA KOLLER | SEITE 153

WISSENSCHAFT

## Urkundenvorlage nach der ZVN 2022

VON PHILIPP ENT | SEITE 155

## Zur Sachverständigenbestellung im Unterbringungsverfahren (Teil 2)

VON SALVATORE GIACOMUZZI, BERND BORCHARD,  
STEFAN SCHMALBACH, KLAUS BURTSCHER,  
ANGELIKA PEZZI, ANDREAS WILLMANN,  
YVONNE RIEMER UND FRANK URBANIOK | SEITE 159

NJW

WU  
 D3-Z171

# Neue Juristische Wochenschrift

ng  
 eutschen Anwaltverein  
 ndesrechtsanwaltskammer  
 ben von  
 anwälten  
 ter Bräutigam  
 olfgang Ewer  
 liner Hamm  
 rchen  
 Karpenstein  
 e Oberthür

## Aus dem Inhalt

- A. Siegmund*  
 Anforderungen bei Nutzung des elektronischen  
 Rechtsverkehrs 1681
- A. Bernert/J. Reyes y Ráfales*  
 Das Barzahlungsverbot nach dem Geldwäschegesetz 1686
- V. Römermann*  
 Fällt das Fremdbesitzverbot? 1692
- H.-J. Mayer*  
 Entwicklungen zur Rechtsanwaltsvergütung 1695
- W. Bosch*  
 Die Entwicklung des Kartellrechts 1700
- S. Offermann-Burckart*  
 Die neuen Compliance-Regelungen für Berufsaus-  
 übungsgesellschaften 1705
- BGH  
 Wirksame Abtretung von Ansprüchen auf Ersatz der  
 Sachverständigenkosten (Anm. B. Heßeler) 1718
- BGH  
 Keine Anfechtung einer „lenkenden Erbausschlagung“  
 (Anm. H. Krätzschel) 1725
- BGH  
 Beiziehung von Ermittlungs- bzw. Strafakten im  
 Zivilprozess (Anm. H. Schäfer) 1734
- BGH  
 Sicherung der Eingangsbestätigung im beA 1737

Beiträgen zum  
 eutschen Anwaltstag



BECK

2023

Aus NJW-aktuell

# INHALT

## Aufsätze

Alexander Siegmund

### **Anforderungen bei Nutzung des elektronischen Rechtsverkehrs**

Der Beitrag sortiert und erläutert aus der Perspektive der Anwaltschaft die umfassende Rechtsprechung insbesondere zur Nutzung des besonderen elektronischen Anwaltspostfachs (beA).

1681

Andreas Bernert / Joel Reyes y Ráfales

### **Das Barzahlungsverbot nach dem Geldwäschegesetz**

Das mit dem Sanktionsdurchsetzungsgesetz II eingeführte Barzahlungsverbot für Immobiliengeschäfte wirkt zahlreiche Anwendungsfragen auf. Der Beitrag geht den für die Praxis wichtigsten davon vertieft auf den Grund.

1686

## Zur Rechtsprechung

Volker Römermann

### **Fällt das Fremdbesitzverbot?**

(AGH Bayern NJW 2023, 1744)

1692

## Bericht

Hans-Jochem Mayer

### **Entwicklungen zur Rechtsanwaltsvergütung**

1695

Wolfgang Bosch

### **Die Entwicklung des deutschen und europäischen Kartellrechts**

1700

## Kanzlei & Mandat

Susanne Offermann-Burckart

### **Die neuen Compliance-Regelungen für Berufsausübungsgesellschaften**

1705

## Buchbesprechungen

**Heinz / Ritter: Beck'sches Formularbuch für die Anwaltskanzlei** (Daniela Hangarter) •

**Bumiller / Harders / Schwamb: FamFG** (Brigitte Meyer-Wehage)

1707

## NJW-aktuell

Editorial <b>Schweigen oder Schreiben?</b> M. Möller	3	Interview <b>Profitabilität von Kanzleien</b> C. H. Vaagt	12	Rubrikenmarkt	22
Agenda	6	Standpunkt <b>Wohnraumvorsorge unter dem Grundgesetz</b> P. A. Lange	15	web.report	24
Meldungen/Kolumne	7	Haftungsseite <b>Kein blinder Verlass auf die Deckungszusage</b> T. Wunnicke	17	Stellenmarkt	25
Gesetzgebung	8			Beck'sche Zeitschriften	36
Rechtsprechung in Kürze	8			Buchhinweise	38



# INHALT

## Rechtsprechung



### sche Gerichte

4.03.22 – C-529/18 P ua  
**nsige Vertretung eines Partner-Rechts-  
durch angestellten Anwalt** 1709

### ungsgerichte

06.01.23 – 2 BvR 364/13  
**urung privater Veräußerungen von Anteilen  
talgesellschaft** 1715

### ichte

02.23 – VI ZR 137/22  
**ne Abtretung von Ansprüchen auf Ersatz  
nverständigenkosten (Anm. B. Heßeler)** 1718

03.23 – IV ZB 12/22  
**nfechtung einer „lenkenden Erbaus-  
ng“ (Anm. H. Krätzschel)** 1725

10.22 – I ZR 151/21  
**der Haftung des Haupt- und des Unter-  
hrrers nach CMR** 1729

03.23 – III ZR 104/21  
**ng von Ermittlungs- bzw. Strafakten  
prozess (Anm. H. Schäfer)** 1734

03.23 – III ZB 13/22  
**ng der Eingangsbestätigung im beA** 1737

09.02.23 – 24 U 77/21  
**gsvergütung im BGB-Vertrag alten Rechts** 1739

23.02.23 – 13 UF 144/22  
**ngleich gesetzlicher Anrechte bei geringer  
erenz** 1742

20.04.23 – BayAGH III-4-20/21  
**ige Kapitalbeteiligung an Rechtsanwalts-  
haft** 1744

LG Berlin 15.03.23 – 64 S 180/21  
**Das „mildere Licht“ im Mietzahlungsverzug  
bei Versäumnissen des Jobcenters (Ls.)** 1752

### Strafgerichte

OLG Karlsruhe 20.04.23 – 2 VAs 4/23  
**Kein Akteneinsichtsrecht in Handakten der  
Generalstaatsanwaltschaft** 1753

OLG Stuttgart 20.12.22 – 4 Ws 514/22  
**Vermögensabschöpfung – Einziehung von  
Wertersatz (Ls.)** 1754

### Verwaltungsgerichte

BVerwG 22.09.22 – 3 C 10/21  
**Deutsche Fahrerlaubnis auf Grundlage einer  
ausländischen Fahrerlaubnis** 1754

BVerwG 27.01.23 – 6 VR 2/22  
**Herausgabe von Unterlagen an Untersuchungs-  
ausschuss (Ls.)** 1757

### Arbeitsgerichte

BAG 14.03.23 – 3 AZR 175/22  
**Betriebliche Altersversorgung – Klage auf  
künftige Leistung** 1757

BAG 14.12.22 – 10 AZR 531/20  
**Angemessener Nachtarbeitszuschlag bei Dauer-  
nachtarbeit für Zeitungszusteller (Ls.)** 1759

### Finanzgerichte

BFH 28.04.23 – XI B 101/22  
**Nutzung des beSt durch Steuerberater –  
Anmeldung zur „fast lane“** 1759

## Die rechtssichere Form der Fristenkontrolle.

### Der Beck'sche Fristen-Kalender

ist preiswert, einfach zu handhaben und **die sichere und zuverlässige** Alternative bzw. Ergänzung zur Softwarelösung – gerade in puncto Organisationsverschulden. So hat der BGH (III ZB 96/18) entschieden, dass zur **Eingabekontrolle des elektronischen Fristenkalenders ein Ausdruck auf Papier** nötig sei.

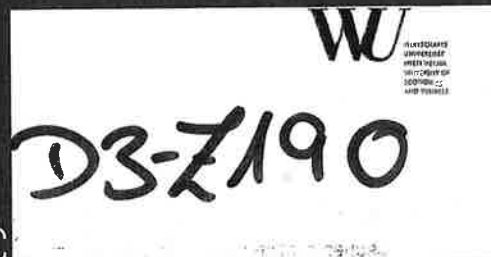
### Ein Tag – eine Seite

Das Calendarium überzeugt durch seinen geordneten Aufbau. Jeder Tag wird auf einer Seite dargestellt. Zwei Anwälte/Anwältinnen können den Kalender gemeinsam benutzen: Getrennte Rubriken ermöglichen die übersichtliche Eintragung von Gerichtsterminen, Besprechungen, Wiedervorlagen, Vorfristen und Fristabläufen.



# BKR

ZEITSCHRIFT FÜR BANKRECHT  
UND KAPITALMARKTRECHT



## Geschäftsführende

### Herausgeber:

Dr. Petra Buck-Heeb  
Dr. Jens Koch  
Dr. Philipp Maume

### Mitwirkende:

Dr. Markus Artz  
Dr. Christian Assies  
Dr. Ingrid Beck  
Dr. Jürgen Ellenberger  
Dr. Markus Escher  
Dr. Dr. Stefan Grundmann  
Dr. Christian Grüneberg  
Dr. Mathias Habersack  
Dr. Ralf Josten  
Dr. Frank Ker Lang  
Dr. Katja Langenbacher  
Dr. M. Löber  
Dr. Sebastian Omlor  
Dr. Dörte Poelzig  
Dr. Patrick Rösler  
Dr. Frank A. Schäfer  
Dr. Gernot Teuber  
Dr. Wolfgang Weitnauer  
Dr. Stefan Werner

### Redaktion:

Dr. Philipp Maume

www.bkr.de

## AUFSÄTZE

- PD Dr. Alexander Wilhelm*  
Konkurrenzprobleme im Prospekthaftungsrecht **341**
- Johannes Kührt/Adrian Schreiber*  
Der neue EU-Listing-Act und die Ad-hoc-Publizität **351**
- Prof. Dr. Michael Hippeli*  
Staatshaftung im Kapitalmarktaufsichtsrecht **357**
- Dr. Johannes Meier/Alexander Schneider/Fabian Schinerl*  
Staking via Intermediär **365**
- Dr. Carsten Lösing/Dr. David John*  
Die Regulierung von E-Geld Token **373**
- Dr. Jan Frederik Heuer*  
Enthafungsvereinbarungen für grundpfandrechtlich belastetes Zubehör **381**

## STANDPUNKT

- Prof. Dr. Robert Freitag*  
Plädoyer für weitere Erleichterungen bei der AGB-Kontrolle von Finanzverträgen mit Großunternehmen **385**

## RECHTSPRECHUNG

- Kreditrecht*  
BGH: Zinsanpassung bei Prämienparverträgen (Sajnovits) **387**
- BGH: Keine Kündigung eines Zins-Swap-Vertrags nach Darlehensrecht (Wiehe) **393**
- LG München I: Vereinbarung eines Verwarentgeltes im Preisaushang einer Bank (Pape) **399**
- Kreditsicherungsrecht*  
BGH: Mitverschulden des Halters und Sicherungsgebers bei Verzug

# BKR



ZEITSCHRIFT FÜR BANK-  
UND KAPITALMARKTRECHT

## RESÜMÉ

<i>Alexander Wilhelm</i>	
Konkurrenzprobleme im Prospekthaftungsrecht	<b>341</b>
<i>Thomas Kührt/Adrian Schreiber</i>	
Die neue EU-Listing-Act und die Ad-hoc-Publizität	<b>351</b>
<i>Dr. Michael Hippeli</i>	
Haftung im Kapitalmarktaufsichtsrecht	<b>357</b>
<i>Johannes Meier/Alexander Schneider/Fabian Schinerl</i>	
Handel via Intermediär	<b>365</b>
<i>Christoph Lösing/Dr. David John</i>	
Regulierung von E-Geld Token	<b>373</b>
<i>Dr. Frederik Heuer</i>	
Verkaufsvereinbarungen für grundpfandrechtlich belastetes Zubehör	<b>381</b>

## LESENSPUNKT

<i>Dr. Robert Freitag</i>	
Grundlagen für weitere Erleichterungen bei der AGB-Kontrolle von Finanzverträgen von Großunternehmen	<b>385</b>

## URTEILSPRECHUNG

<i>Urteil</i>	
Urteil v. 24.1.2023 – XI ZR 257/21: Zinsanpassung bei Prämiensparverträgen (Anmerkung v. Dr. Alexander Sajnovits)	<b>387</b>
Urteil v. 14.3.2023 – XI ZR 420/21: Keine Kündigung eines Zins-Swap-Vertrags Darlehensrecht (mit Anmerkung v. Dr. Herbert Wiehe)	<b>393</b>
Urteil v. 20.3.2023 – 22 O 2030/21: Vereinbarung eines Verwahrentgeltes im Zusammenhang einer Bank (mit Anmerkung v. Frank Pape)	<b>399</b>

D3-Z196

# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

ber  
 Folger Altmeyden  
 Alfred Bergmann  
 Born  
 Wulf Goette  
 Jürgen Götz  
 Mathias Habersack  
 Joachim Hennrichs  
 Dieter Leuering  
 Hanno Merkt  
 Peter O. Mühlbert  
 Rüdiger Schaub  
 Ulf von Schenck  
 Jessica Schmidt  
 J. Schneider  
 Dr. Christoph A. Weber  
 Dr. Dres. h. c.  
 Dr. Westermann  
 Dr. Ziemons  
 www.beck.de

## Aus dem Inhalt

<i>J. Risse</i> Kodifizierung des Unternehmenskaufrechts – wirklich keine gute Idee! (Editorial)	721
<i>Ch. Cremers</i> Die Zulässigkeit statutarischer Zwangsabtretungs- klauseln im Aktienrecht	723
<i>S. Röß</i> Die Frage der Haftungsbeschränkung bei der GbR nach dem MoPeG	727
<i>R. Werner</i> Tod des Alleingeschafters und -geschäftsführers – Verhältnis von Nachlasspflegschaft und Notgeschäfts- führung	735
<i>OLG Schleswig</i> Zur unverzüglichen Aufnahme in das Handelsregister gemäß § 16 I 2 GmbHG	750
<i>BGH</i> Einbeziehung von Anlagebedingungen in Investment- vertrag	753
<i>BGH</i> Haftung der Prospektverantwortlichen für einen fehlerhaften Prospekt	755



# Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

NZG 16/2023

26. Jahrgang · 07. Juni 2023 · Seite 721–764



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

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

	<i>J. Risse</i> , Kodifizierung des Unternehmenskaufrechts – wirklich keine gute Idee!	721
	Whistleblowing: Hinweisgeberschutzgesetz tritt in Kraft	722
	Kollektiver Rechtsschutz: Stellungnahme zum Verbandsklagenrichtlinienumsetzungsgesetz	722
	Justizministerkonferenz: Digitale Zustellung und Unternehmensstrafrecht	722
	<i>Ch. Cremers</i> , Die Zulässigkeit statutarischer Zwangsabtretungsklauseln im Aktienrecht	723
	<i>S. Röß</i> , Die Frage der Haftungsbeschränkung bei der GbR nach dem MoPeG	727
Entscheidungen	<i>R. Werner</i> , Tod des Alleingeschafters und -geschäftsführers – Verhältnis von Nachlasspflegschaft und Notgeschäftsführung	735
Information	<i>Ausschüsse Handelsrecht, Steuerrecht sowie Insolvenzrecht des DAV</i> , Stellungnahme zum Entwurf eines Zukunftsfinanzierungsgesetzes	738

Rechnung

Gesellschaftsrecht

Wichtig	20.03.2023 – 2 Wx 56/22	Zur unverzüglichen Aufnahme in das Handelsregister gemäß § 16 I 2 GmbHG	750
	20.03.2023 – 9 W 24/23	Inhaltliche Erfordernisse an die Versicherung des Geschäftsführers	752

Capitalmarktrecht

H 02.03.2023 – III ZR 108/22 Einbeziehung von Anlagebedingungen in Investmentvertrag 753

H 13.12.2022 – XI ZB 21/20 Haftung der Prospektverantwortlichen für einen fehlerhaften Prospekt 755

Umwandlungsrecht

G Düsseldorf 02.02.2023 – 3 Wx 22/22 Verschmelzungsbericht bei der Verschmelzung von Kapitalgesellschaften 757

Handels- und Registerrecht

24.03.2022 – 1 W 2/22 Bewilligung einer Grundschuld bei Verschmelzung der Gläubigerin 759

G Zweibr. 01.07.2022 – 3 W 6/22 Voraussetzung für die Löschung einer im Handelsregister vollzogenen Löschung einer Gesellschaft 761

Prozessrecht

H 16.02.2023 – IX ZR 24/22 Wiederaufnahme eines unterbrochenen Rechtsstreits 763

1434-9272

Neue Zeitschrift Gesellschaftsrecht (NZG)

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

Redaktion:  
Herausgeberin Dr. Melanie Döge,  
M. (V.i.S.d.P.)

Redaktion: Rechtsanwältin  
Ulrich Hoffmann; Rechtsanwältin  
Ulrich Böhner, LL.M.; Maika Gold-  
schmidt (Schlussredaktion).

**Manuskripte und andere Einsendungen:**  
Einsendungen sind an die o.g. Adressen zu richten. Es besteht keine Haftung für Manuskripte, die unverändert zurückgegeben werden, wenn kein Rückporto beigefügt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss in schriftlicher Form erfolgen. Mit der Annahme der 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 jeder Form, das Recht zur

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

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

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

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

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

Erscheinungsweise: Dreimal im Monat.

**Bezugspreise 2023:** Jahresabo € 509,- (inkl. MwSt.). Vorzugspreis bei Bezug der NJW: jährlich € 465,- (inkl. MwSt.). Einzelheft € 21,- (inkl. MwSt.). **Versandkosten** jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

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

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

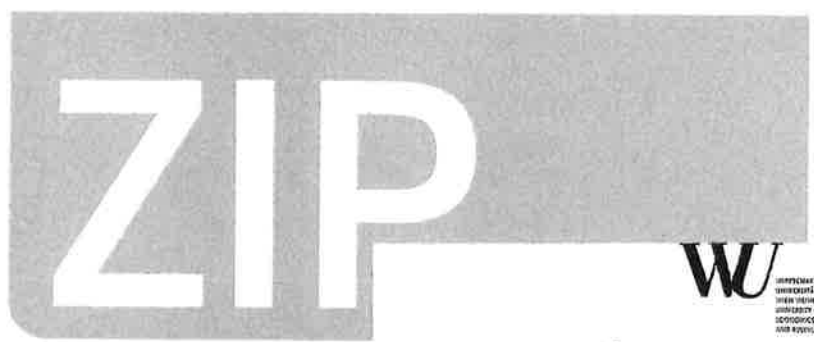
**Adressenänderungen:** Teilen Sie uns rechtzeitig Ihre Adressenänderungen mit. Dabei geben Sie bitte neben dem Titel der Zeitschrift die neue und die alte Adresse an.

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

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

2023

rgang  
i 2023  
-1272  
559



D3-Z197

# Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

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

zip-online.de

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

Zugehörig:

Zeitschrift für  
Wirtschafts-

Modul

von Ihrer  
BANK

1/2023

<b>Aufsätze &gt;</b>	<b>Holger Altmeppen</b> – Endet die Privilegierung rechtsgrundloser Dividendenausschüttungen in der Insolvenz der AG? .....	1217
	<b>Johannes Richter</b> – Der insolvente Mitgesellschafter .....	1222
<b>Rechtsprechung &gt;</b>	Zum Anspruch auf Zahlung von „Negativzinsen“ aus Schuldscheindarlehen aufgrund einer Zinsgleitklausel (BGH, Urt. v. 9.5.2023 – XI ZR 544/21) .....	1229
	Grundbucheintragung einer Erbengemeinschaft bei Tod eines eingetragenen GbR-Gesellschafters (OLG Rostock, Beschl. v. 3.5.2023 – 3 W 13/23) .....	1241
	Immaterieller Schadensersatz des Betroffenen bei Verstoß gegen DSGVO nur bei Erheblichkeit des Schadens (EuGH, Urt. v. 4.5.2023 – C-300/21) .....	1244
	Pandemiebedingtes Risiko der Schließung fällt beim Fitnessstudiovertrag weder in den Risikobereich des Betreibers noch des Nutzers (BGH, Urt. v. 19.4.2023 – XII ZR 24/22) .....	1249
	Zur Aufteilung der Einkommensteuer zwischen dem Insolvenzverwalter und dem nichtselbstständig tätigen Schuldner (BFH, Urt. v. 19.1.2023 – III R 44/20) .....	1251
	Kein erneuter Urlaubsanspruch nach Corona-Quarantäne während freigenommener Tage (EuGH GA v. 4.5.2023 – C-206/22) .....	1260
	Deliktsrechtlicher Justizgewährungsanspruch gegenüber deutschen Gerichten zwecks Verhinderung einer US-amerikanischen Anti-suit-injunction (OLG Hamm, Urt. v. 2.5.2023 – 9 W 15/23) .....	1265



# 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 Altmeyden · 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

alt

zip-online.de

e

**Altmeyden – Endet die Privilegierung rechtsgrundloser Dividendenausschüttungen in der Insolvenz der AG?** – Zugleich Bespre-  
BGH, Urt. v. 30.3.2023 – IX ZR 121/22, ZIP 2023, 1031

ob der rechtsgrundlose Dividendenbezug auch in der Insolvenz der AG noch privilegiert sein soll, ist nach dem Gesetz unklar. Der BGH  
im neuen Urteil zu dieser Frage die Privilegierung redlicher Aktionäre bei rechtsgrundlosem Dividendenbezug praktisch aufgehoben:  
dividenden sind in die Insolvenzmasse zu erstatten (§ 134 InsO). Der Verfasser legt dar, dass die Argumentation des BGH nach historischen  
historischen Auslegungsgrundsätzen nicht überzeugen kann. .... 1217

**Richter – Der insolvente Mitgesellschafter** – Fortbestand von Personengesellschaften trotz Gesellschafterinsolvenz nach dem MoPeG

der Personengesellschaften ordnet an, dass ein Gesellschafter im Falle seiner formellen Insolvenz grundsätzlich aus GbR, oHG oder KG  
entsetzt, so dass die Mitgesellschafter die gesellschaftliche Tätigkeit ohne ihn (und ohne seinen Insolvenzverwalter) fortführen können. .... 1222



alt

**Rechtsprechung****Bank- und Kreditsicherungsrecht****Anspruch auf Zahlung von „Negativzinsen“ aus Schuldscheindarlehen  
aufgrund einer Zinsleitklausel**

(BGH, Ur. v. 9.5.2023 – XI ZR 544/21) ..... 1229

**Personen- und Kapitalmarktrecht****Die Auflösung der für Altgesellschafter bei Eintritt eines Neugesellschafters gebil-  
deten negativen Ergänzungsbilanzen bei nachfolgendem entgeltlichen Ausscheiden  
neuer Eingetretener**

(BFH, Ur. v. 23.3.2023 – IV R 27/19)..... 1236

**Handbucheintragung einer Erbengemeinschaft bei Tod eines eingetragenen  
Mit-Gesellschafters**

(OLG Rostock, Beschl. v. 3.5.2023 – 3 W 13/23)..... 1241

**Annahme einer Gesellschafterliste wegen vollständigen Gesellschafterwechsels bei  
Abweis des Unterzeichnenden als Geschäftsführer durch Registereintragung**

(KG, Beschl. v. 14.10.2022 – 22 W 43/22)..... 1243

**Vertrags- und Haftungsrecht****Materialer Schadensersatz des Betroffenen bei Verstoß gegen DSGVO nur  
bei Erheblichkeit des Schadens**(EuGH, Ur. v. 4.5.2023 – C-300/21 – Österreichische Post  
(Préjudice moral lié au traitement de données personnell-  
es))..... 1244**Demiebedingtes Risiko der Schließung fällt beim Fitnessstudiovertrag we-  
nigstens in den Risikobereich des Betreibers noch des Nutzers**

(BGH, Ur. v. 19.4.2023 – XII ZR 24/22) ..... 1249

**Insolvenz- und Sanierungsrecht****Aufteilung der Einkommensteuer zwischen dem Insolvenzverwalter und  
dem nichtselbstständig tätigen Schuldner**

(BFH, Ur. v. 19.1.2023 – III R 44/20) ..... 1251

**Insolvenzverwalter kein Betroffener i.S.d. DSGVO hinsichtlich der beim Finanzamt  
speicherten personenbezogenen Daten des Schuldners**

(OVG Bremen, Beschl. v. 10.1.2023 – 1 LA 420/21)..... 1255

**Arbeits- und Sozialrecht****Neuer Urlaubsanspruch nach Corona-Quarantäne während freigezom-  
mener Tage**(EuGH, Schlussantrag des Generalanwalts Priit Pikamäe v.  
4.5.2023 – C-206/22 – Sparkasse Südpfalz) ..... 1260

# Lösungsvorschläge und Argumentationshilfen

Der *Plath* überzeugt mit ausführlichen Kommentie-  
rungen zu DSGVO, BDSG und jetzt auch zum TTDSG

### Arrens- und Vollstreckungsrecht

Rechtlicher Justizgewährungsanspruch gegenüber deutschen Gerichten  
Verhinderung einer US-amerikanischen Anti-suit-injunction

(OLG Hamm, Urt. v. 25.2.2023 – 9 W 15/23) ..... 1265

Veränderung des Gerichtsstands in einem Mitgliedstaat für einstweiligen Rechtsschutz  
Einheit des von der Maßnahme betroffenen Gegenstands im Erlassstaat

(OLG Hamburg, Beschl. v. 4.4.2022 – 16 W 18/22) ..... 1266



### Arbeitsrecht

#### Rechtsprechung

Abweichungen vom Grundsatz der Gleichbehandlung von Leiharbeitnehmern „nach unten“ durch Tarifvertrag möglich ..... R4  
Kündigung: Selbstabholung der Mietsache als verbotene Eigenmacht des Vermieters ..... R4

#### Legislation

Entwurf eines neuen Lieferkettengesetzes ..... R5  
Stärkung von Videoverhandlungen an Zivilgerichten ..... R5

#### Case Law

Todesurteil des BGH Roger Schilling verstorben ..... R6

### Print und Online-Datenbank gehören zusammen!

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

Handbücher vorbereitet,  
Entscheidungen schneller beschlossen.  
Otto Schmidt online

Handbücher  
Gesellschafts-

4  
Wochen  
gratis  
nutzen!

20 Handbücher für gute Entscheidungen  
im Handels- und Gesellschaftsrecht.

OTTO SCHMIDT



# CCZ

16. JAHRGANG  
15. JUNI 2023  
SEITEN 161 – 200



6/2023

Corporate Compliance Zeitschrift



D3-Z218

## HERAUSGEBER

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

## BEITRÄGE

- 161** R. Galle/P. Steinhaeuser, Trends in der Compliance-Praxis  
über die weltweite Behördenpraxis in
- 170** R. Risse/I. Tschatsch, Steigende Tax Compliance durch die digitale  
Umsetzung der „Unshell“-Richtlinie (ATAD III-E)
- 177** T. Krauß/J. Schmidt, Plattformregulierung 2.0 – Digital Services Act  
und Digital Markets Act als Herausforderung für die Compliance-  
Organisation
- 190** S. Raak-Stilb, Ethical Hacking als Wirksamkeitsindikator eines  
Compliance-Management-Systems
- 195** C. von Laufenberg, Aktuelle Entwicklungen in den USA – DOJ macht  
Vorgaben zur Sicherung geschäftlicher elektronischer Kommunikation –  
SEC plant weitere Regulierung des Krypto-Markts

## RECHTSPRECHUNG

- 199** BGH v. 27.4.2022 – 5 StR 278/21, Selbstreinigung durch Compliance-  
Maßnahmen reduziert Geldbuße nach § 30 Abs. 1 OWiG  
(m. Anm. Roeder/Schlutz)



## III EDITORIAL

### BEITRÄGE

- 161** *Dr. René Galle/Dr. Philipp Steinbaeuser*, Trends in der Kartellverfolgung – ein Überblick über die weltweite Behördenpraxis im Jahr 2022
- 170** *Prof. Dr. Robert Risse/Iris Tschatsch*, Steigende Tax Compliance durch die digitale Umsetzung der „Unshell“-Richtlinie (ATAD III-E)
- 176** *Dr. Torsten Kraul/Dr. Jens Peter Schmidt*, Plattformregulierung 2.0 – Digital Services Act und Digital Markets Act als Herausforderung für die Compliance-Organisation
- 190** *Dr. Sven Raak-Stilb*, Ethical Hacking als Wirksamkeitsindikator eines Compliance-Management-Systems
- 195** *Dr. Christoph von Laufenberg*, Aktuelle Entwicklungen in den USA – DOJ macht Vorgaben zur Sicherung geschäftlicher elektronischer Kommunikation – SEC plant weitere Regulierung des Krypto-Markts

### RECHTSPRECHUNG

- 199** *BGH*, 27.4.2022 – 5 StR 278/21, Selbstreinigung durch Compliance-Maßnahmen reduziert Geldbuße nach § 30 Abs. 1 OWiG (m. Anm. *Roeder/Schlutz*)

## IV IMPRESSUM

## VI AKTUELLES

D3-E241

# ÖJZ Österreichische Jurist:innenzeitung

## **Beiträge**

### **Aufgriffsrecht für den Todesfall bei einer GmbH**

Martin Karollus

### **Loan Covenants in der Finanzierungspraxis und ihre Grenzen**

Lukas Herndl

### **Praktische Probleme der Organstrafverfügung**

Felix Reimann

## **Kurzbeitrag**

### **Der Unternehmensbegriff des HinweisgeberInnenschutzgesetzes**

Artur Schuschnigg

## **Evidenzblatt**

### **Offensichtlich unrichtiger Zeugenzusatz uU gültig**

Christine Hampton

### **Bauvorschriften für Wärmeversorgung – Warnpflicht**

Katharina Schmid

### **Willkür bei Haftgründen**

Eckart Ratz

# Inhalt

## Editorial

Schäden und ihre massenweise Geltendmachung ..... 513  
*von Perner und Martin Spitzer*

**Z aktuell** ..... 515

## Träger

Aufgriffsrecht für den Todesfall bei einer GmbH ..... 516  
 Pflichtung zur unentgeltlichen Übertragung des Anteils und  
 Wirkung auf Pflichtteilsansprüche  
*von Karollus*

Das „Zwei-Fristen-Modell“ im Gewährleistungsrecht ... 522  
*von Ferdinand Kraus, Fabian Spindel*

an Covenants in der Finanzierungspraxis und ihre  
 Folgen ..... 530  
*von Herndl*

Praktische Probleme der Organstrafverfügung ..... 536  
*von Reimann*

## Beitrag

Der Unternehmensbegriff des  
 ArbeitgeberInnenschutzgesetzes ..... 542  
*von Schuschnigg*

## Beiblatt

Verjährung von Schadenersatzansprüchen des  
 Schuldgebers ..... 545  
 OGH 22. 11. 2022, 4 Ob 122/22b

Der Auskunftsanspruch nach Art 15 DSGVO ..... 547  
 OGH 24. 3. 2023, 6 Ob 242/22i  
*von Knyrim*

Grundsätzlich unrichtiger Zeugenzusatz uU gültig ..... 549  
 OGH 21. 2. 2023, 2 Ob 3/23i  
*von Hampton*

Schadenersatzpflicht des entziehenden Elternteils für  
 die Kosten eines HKÜ-Verfahrens ..... 551  
 OGH 15. 12. 2022, 3 Ob 216/22v  
*von Nademleinsky*

Die Verschulden des Frachtführers ..... 553  
 OGH 9. 11. 2022, 7 Ob 115/22w  
*von Soklich*

Die Einwilligung hindert nicht nachbarrechtlichen

► Freiheitsersitzung bei negativen Dienstbarkeiten ..... 557

**Sachenrecht** OGH 25. 1. 2023, 8 Ob 74/22y  
*(Nikolaus Hofmann, Mona Alina Nebauer, Maria-Arancho Simiuc)*

► Maklerprovision und Wurzelmängel ..... 559  
**Schuldrecht; Zivilverfahrensrecht** OGH 25. 1. 2023, 6 Ob 194/  
 22f

► Rechtsschutzversicherung – Intransparenz einer  
 Risikoausschlussklausel ..... 561  
**Versicherungsvertragsrecht** OGH 9. 11. 2022, 7 Ob 169/22m

► Bauvorschriften für Wärmeversorgung – Warnpflicht .. 563  
**Werkvertragsrecht** OGH 22. 11. 2022, 1 Ob 164/22g  
*(Katharina Schmid)*

► Anwendbarkeit des § 45 JN im  
 Schuldenregulierungsverfahren ..... 566  
**Zivilverfahrensrecht** OGH 16. 12. 2022, 8 Ob 73/22a

► Willkür bei Haftgründen ..... 567  
**Strafprozessrecht** OGH 16. 11. 2022, 15 Os 108/22d, 109/22a  
*(Eckart Ratz)*

► Sanktionsrüge ..... 569  
**Strafprozessrecht** OGH 5. 12. 2022, 15 Os 78/22t

► Verbot wiederholter Strafverfolgung ..... 569  
**Strafprozessrecht** OGH 20. 12. 2022, 11 Os 47/22d

► RM-Zurückziehung durch Verteidiger ..... 572  
**Strafprozessrecht** OGH 21. 12. 2022, 13 Os 113/22z

► Rsp-Divergenz bei der Strafraumenbildung nach § 19  
 JGG ..... 572  
**Strafrecht** OGH 7. 12. 2022, 12 Os 123/22p

► Begriff der „Straftat nach Abs 1“ beim Suchtgifthandel .. 572  
**Strafrecht** OGH 20. 12. 2022, 11 Os 121/22m

Impressum auf der 2. Umschlagseite

# NZA

# Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht

Wochenschrift für die betriebliche Praxis

in Zusammenarbeit mit der  
juristischen Wochenschrift

Herausgegeben von  
Ulrich Hubertus Bauer  
Ulrich Clemenz  
Johannes Peter Francken  
Ulrich Gerner

Matthias Jacobs  
Ulrich Klebe  
Ulrich Kreißel  
Ulrich Lembke  
Ulrich Loskamp  
Ulrich Lunk  
Ulrich h. c. Ulrich Preis  
Ulrich Reinhard Richardi  
Ulrich Schmidt  
Ulrich Schubert  
Ulrich Schunder

nza.de

Blick ins Steuerrecht

  
C. H. BECK

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z242



## Aus dem Inhalt

- B. Dzida/C. H. Seibt  
**Neues Hinweisgeberschutzgesetz: Analyse und  
Antworten auf Praxisfragen** 657
- F. Bayreuther  
**Hinweisgeberschutz und Betriebsverfassung** 666
- C. Brors  
**Arbeitszeiterfassung von wissenschaftlich  
Beschäftigten an Universitäten und Hochschulen** 670
- M. Diller  
**Arbeitsrechtliche Verbandsklagen vor dem OLG?** 673
- K. Häferer/F. Klippstein  
**Berücksichtigung von Aktienoptionen und  
Restricted Stock Units bei der Berechnung von  
Karenzenschädigungen** 674
- EuGH  
**Übertragung des Urlaubsanspruchs bei Altersteilzeit  
wegen Krankheit und Wechsel in die Freistellungsphase** 681
- BAG  
**Anspruch auf Mindesturlaub und Verjährung** 683
- BAG  
**Berücksichtigung der Rentennähe bei der Sozial-  
auswahl – grobe Fehlerhaftigkeit** 692

<b>Editorial</b>	
<b>Christian Naber</b>	
Entlassungen: Rolle rückwärts oder falscher Alarm?	III
<b>aktuell</b>	
<b>Wichtige neue Entscheidungen</b>	VI
<b>Informationen</b>	X
<b>Inhaltssumme</b>	XXII
<b>Beiträge und Berichte</b>	
<b>Andreas Dzida / Christoph H. Seibt</b>	
Das Hinweisgeberschutzgesetz: Analyse und Antworten auf Praxisfragen	657
<b>Bayreuther</b>	
Arbeitgeberchutz und Betriebsverfassung	666
<b>Christiane Brors</b>	
Arbeitszeiterfassung von wissenschaftlich Beschäftigten an Universitäten und Hochschulen	670
<b>Andreas Diller</b>	
Arbeitsrechtliche Verbandsklagen vor dem OLG?	673
<b>Belegart</b>	
<b>Andreas Häfner / Franziska Klippstein</b>	
Arbeitsrechtliche Berücksichtigung von Aktienoptionen und Restricted Stock Units bei der Berechnung von Arbeitsrechtschädigungen	674
<b>Besprechungen</b>	





### Steuerrecht

mann

Haushaltsführung	680
ungen für ein häusliches Arbeitszimmer	680
sgabenabzug bei steuerfreiem Arbeitslohn aus der EU	680
ng eines Lohnsteuer-Haftungsbescheids	680

### rechnung

#### ertragsrecht

27. 04. 2023 – C-192/22	<b>Übertragung des Urlaubsanspruchs bei Altersteilzeit wegen Krankheit und Wechsel in die Freistellungsphase</b>	681
20. 12. 2022 – 9 AZR 266/20	<b>Anspruch auf Mindesturlaub und Verjährung</b>	683
19. 01. 2023 – 8 AZR 437/21	Benachteiligung wegen der Schwerbehinderung – Einladung zum Vorstellungsgespräch und Einwand des Rechtsmissbrauchs	688
08. 12. 2022 – 6 AZR 31/22	<b>Berücksichtigung der Rentennähe bei der Sozialauswahl – grobe Fehlerhaftigkeit</b>	692
08. 03. 2023 – 8 Sa 859/22	Beweiswert einer Arbeitsunfähigkeitsbescheinigung (Ls.)	701

sen

#### ngs- und Betriebsverfassungsrecht

14. 02. 2023 – 1 ABR 28/21	<b>Sozialplan durch Einigungsstellenspruch – Ermessensüberschreitung wegen wirtschaftlicher Unvertretbarkeit</b>	702
29. 06. 2022 – 6 AZR 411/21	Wirkung des Garantiebetrags im Tarifbereich der VKA	707
05. 07. 2022 – 9 AZR 476/21	Unanwendbarkeit von § 10 I 1 iVm § 9 I AÜG im Gesamthafenbetrieb	712
15. 03. 2023 – 2 TaBV 23/22	Ausschreibung bei Versetzung – Zustimmungsverweigerung des Betriebsrats (Ls.)	718

sen

#### srecht

21. 03. 2023 – 6 AZN 56/23 (F)	Verwerfung einer Anhörungsrüge als unzulässige weitere Anhörungsrüge	719
--------------------------------	--	-----

# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Wochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

Redaktion  
Zusammenarbeit mit der  
juristischen Wochenschrift

Herausgeber  
Herausgeberinnen von  
Ulrich Becker  
Sibylle Brose  
Christina  
Günmar Felix  
Ulrich Greiner  
Ulrich Harbarth  
Ulrich Kingreen  
Ulrich Kirchhof  
Ulrich Knorr  
Ulrich von Koppenfels-Spies  
Ulrich Meßling  
Ulrich Plagemann  
Ulrich Rolf  
Ulrich Ruland  
Ulrich Schlegel  
Ulrich Sodan  
Ulrich Spellbrink  
Ulrich Waltermann

www.beck.de



C. BECK

2023

## Aus dem Inhalt

*S. Pernice-Warnke*

**Priorisierung und Rationierung in der gesetzlichen  
Krankenversicherung im Fall von Selbstgefährdung  
und Selbstverschulden**

441

*U. Knispel*

**NZS-Jahresrevue 2022: Leistungsrecht der  
Gesetzlichen Krankenversicherung**

445

*BVerfG*

**Besetzung des Gerichts durch abgeordnete Richter**

457

*BSG*

**Konkrete Angemessenheit der Wohnung nach den  
Besonderheiten des Einzelfalls (Anm. M. Kellner)**

459

*BSG*

**Wiederaufleben des Versicherungsschutzes nach Unter-  
brechung bei Nutzung öffentlicher Verkehrsmittel  
(Anm. G. Julga)**

465

*BSG*

**Sozialhilfeleistungen bei rückwirkender Feststellung  
der vollen Erwerbsminderung  
(Kurzkomentierung A. Jenak)**

472

*BSG*

**Rechtsfolgenbelehrung muss über den Beginn  
der drohenden Sperrzeit aufklären  
(Kurzkomentierung A. Habel)**

473

*BSG*

# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zeitschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

12/2023



uell

ung

chung

gen

Reform der Pflegeversicherung: mehr Leistungen für stationäre und ambulante Pflege	VI
LSG NRW: Kein Anspruch auf plattdeutsche Bescheide	VII
Arbeitsmarkt im Mai 2023: Beständig trotz schwacher Wirtschaftsentwicklung	VIII
Experten bewerten geplantes Qualifizierungsgeld kritisch	VIII
Regierung hält an Nutzenbewertung von Arzneimitteln fest	IX
Sprachmittlung im Gesundheitswesen befürwortet	X
Qualitätssicherung in der medizinischen Versorgung	X
Beschäftigungszahlen im Gesundheits- und Sozialwesen	X
Union fordert Verbesserungen bei Mutterschaftsschutz und Elterngeld für Selbstständige	X

e und Berichte

ance-Warnke

ispiel

Priorisierung und Rationierung in der gesetzlichen Krankenversicherung im Fall von Selbstgefährdung und Selbstverschulden	441
NZS-Jahresrevue 2022: Leistungsrecht der Gesetzlichen Krankenversicherung	445

rechnung

rechnung im Volltext

nsrecht

2 – 1 BvR 1623/17

Besetzung des Gerichts durch abgeordnete Richter	457
--	-----

erungsrecht

2 – B 8 SO 7/21 R

Konkrete Angemessenheit der Wohnung nach den Besonderheiten des Einzelfalls (mit Anm. Martin Kellner)	459
---	-----

cherungsrecht

## mentierte Rechtsprechung

### ndsicherungsrecht

G  
10.2022 – B 8 SO 1/22 R Sozialhilfeleistungen bei rückwirkender Feststellung der vollen Erwerbsminderung (*Andreas Jenak*) 472

### eitsförderungsrecht

G  
11.2022 – B 11 AL 33/21 R Rechtsfolgenbelehrung muss über den Beginn der drohenden Sperrzeit aufklären (*Arne Habel*) 473

### nkenversicherungsrecht

G NRW  
04.2022 – L 11 KR 33/21 KL Verbuchung der Darlehensgewährung an Tochterunternehmen als Rücklage der Krankenkasse (*Viktoria Mittelbach-Grote*) 474

G Sachsen-Anhalt  
05.2022 – L 6 KR 9/18 Genehmigungsfiktion bei Krankenpflege in einem Wohnheim (*Alexander Diehm*) 475

### tragsarztrecht

Niedersachsen-Bremen  
09.2022 – L 3 KA 29/19 Kardio-MRT ist nicht mit EBM Nr. 34430 abrechenbar (*Alexander Diehm*) 476

### illversicherungsrecht

Bayern  
01.2023 – L 1 U 236/22 Staffelung des Grundbeitrags mit Mindest- und Höchstansatz in Satzungsregelung für UV-Beitrag mit höherrangigem Recht vereinbar (*Oliver Roßkopf*) 477

### aberecht

0.2022 – B 9 SB 4/21 R Anforderungen an die Bewertung von Sehstörungen bei der Feststellung des GdB (*Dunja Barkow von Creytz*) 478

### agsrecht

0.2022 – B 12 KR 6/20 R Bemessung der Beiträge zur freiwilligen gesetzlichen Krankenversicherung und sozialen Pflegeversicherung aus einer Unterhaltsabfindung (*Sylvia Schmidt*) 479

### hrensrecht

Berlin-Brandenburg  
01.2023 – L 7 KA 1/23 B Verwaltungsrechtsweg für die Abrechnung von Bürgertests auf SARS-CoV-2 (*Claudia Matthäus*) 480

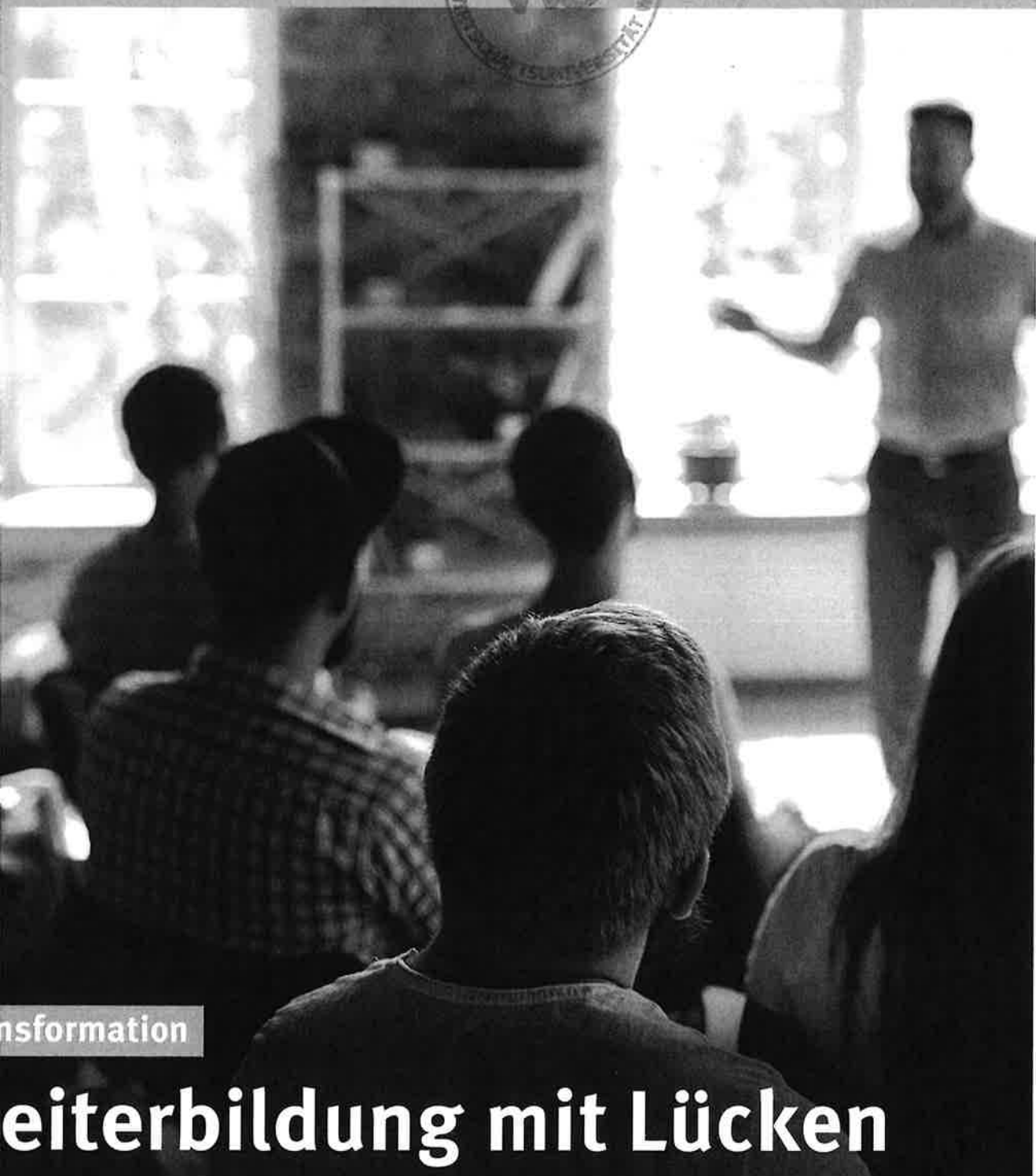
# Soziale Sicherheit

D3-Z248

72. JAHRGANG  
ISSN 0490-1630  
D 6364

SCHRIFT FÜR ARBEIT UND SOZIALES

6 | 2023



Information

# Weiterbildung mit Lücken



Thema



## Transformation Weiterbildung mit Lücken

Mit dem Entwurf zum Weiterbildungsgesetz will die Bundesregierung die Förderung der beruflichen Weiterbildung verbessern.

Im Internationalen Vergleich schneidet Deutschland nicht gut ab. Nur wenige Beschäftigte nehmen Angebote wahr – oft weil Zeit und Geld für die Teilnahme fehlen.

<b>Position</b>	216	BARBARA LUBISCH, DR. CHRISTINA JOCHIM <b>Fachkräfte-Zukunft sichern – Psychotherapeutische Weiterbildung finanzieren</b>
<b>berufliche Weiterbildung</b>	217	JÖRG MEYER <b>Weiterbildung: Zu wenig Zeit, kaum Geld und unübersichtliche Angebote</b>
	219	EVELYN RÄDER <b>Arbeitnehmer:innen dürfen in der Transformation nicht zurückgelassen werden</b>
	223	INA RODENBERG <b>Deutschland hinkt in der Weiterbildung hinterher</b>
	228	INA RODENBERG <b>Herausforderungen und Chancen der Transformation</b>
	233	SIGRID BETZELT, INGO BODE, SARINA PARSHICK <b>Umsteuern ist angesagt: Die »Weiterbildungsrepublik« braucht verlässliche Strukturen und Luft zum Atmen</b>
	239	NIKOLAUS MEYER <b>Die Ökonomisierung der Qualifizierung für die Soziale Arbeit</b>

Magazin

212	<b>Aus der Gesetzgebung</b>
213	<b>Professionen übergreifendes Positionspapier zur Gesundheitsversorgung</b>
214	<b>Personalia</b>
215	<b>Termine</b>

Wochentagsbetreuung

245	MARKUS DRESCHER <b>Damit die Ganztagsbetreuung gut wird</b>
250	<b>Impressum</b>

Bevor ab dem Jahr 2026 zunächst für die erste Klassenstufe der Rechtsanspruch auf eine Ganztagsbetreuung im Grundschulalter gilt, gibt es noch viel zu tun. Trotz des gegenwärtigen Fachkräftemangels muss zum Beispiel genug Personal zur Verfügung stehen – eine Mammutaufgabe. Mehr als 30 Organisationen fordern nun gemeinsam Maßnahmen ein, damit die Kinder künftig auch tatsächlich von einer guten Ganztagsbetreuung profitieren können.

# Die Sozial- gerichtsbarkeit

Zeitschrift für  
das aktuelle Sozialrecht

## Aufsätze

*D. Felix*

Verwaltungsakte mit Doppel- und Drittwirkung –  
eine Herausforderung für das Korrektursystem des SGB X

*G. Kirchhoff*

Geheimhaltung der Identität von Informanten  
des Jugendamtes

*A. Kranig*

Psychische Beeinträchtigungen nach Arbeitsunfällen –  
Probleme der Rechtsanwendung und Begutachtung

*M. Gierke*

Der Vorschuss nach § 47 RVG auf Betragsrahmengebühren

## Aktuelle

Übersicht über die jüngste Rechtsprechung

## Entscheidungen

## Rechtsprechung

BSG, Sicherstellung häusliche Krankenpflege/  
Arbeitgebermodell / Kostentragungspflicht im Einzelfall  
(Anm. F. Mahlow)

BSG, Potenzialeleistungen / Allgemeines Qualitätsgebot/  
GBA Bewertungsverfahren  
(Anm. L. Klaas)

BSG, Arbeitsunfall / Verletztenrente / Posttraumatische  
Belastungsstörung / Klassifizierung nach etablierten  
Diagnosesystemen / Aktueller wissenschaftlicher  
Erkenntnisstand  
(Anm. A. Kranig)

BSG, Elektronischer Rechtsverkehr / Zustellung/  
Nachweis / Qualifizierte elektronische Signatur  
(Anm. T. F. Schulz)

NTSCHEIDUNGEN

CHUNG MIT ANMERKUNGEN

SICHERUNG

UNFALLVERSICHERUNG

HTLICHES VERFAHREN

<i>Prof. Dr. Peter Udsching</i>	
<i>Prof. Dr. Dagmar Felix</i>	
Verwaltungsakte mit Doppel- und Drittwirkung – eine Herausforderung für das Korrektursystem des SGB X _____	337
<i>Prof. Dr. Guido Kirchhoff</i>	
Geheimhaltung der Identität von Informanten des Jugendamtes _____	344
<i>Dr. jur. Andreas Kranig</i>	
Psychische Beeinträchtigungen nach Arbeitsunfällen – Probleme der Rechtsanwendung und Begutachtung _____	350
<i>Malte Gierke</i>	
Der Vorschuss nach § 47 RVG auf Betragsrahmengebühren _____	359
Übersicht über die jüngste Rechtsprechung <i>Bundessozialgericht</i> _____	363
<i>Sicherstellung häusliche Krankenpflege/Arbeitgebermodell/Kostentragungspflicht im Einzelfall</i> §§ 11 Abs. 3, 37 Abs. 2, 37 Abs. 4, 132a SGB V Urteil des 3. Senats des BSG vom 10. 11. 2022 – B 3 KR 15/20 R – ECLI:DE:BSG:2022:101122UB3KR1520R0 – <i>Anmerkung von Friederike Mahlow, Hamburg</i> _____	374
<i>Potenzialleistungen/Allgemeines Qualitätsgebot/GBA Bewertungsverfahren</i> §§ 2 Abs. 1 Satz 3, 12 Abs. 1, 109 Abs. 4 Satz 3, 137c Abs. 1 Satz 1 SGB V; § 7 KHEntgG; § 17b KHG Urteil des 1. Senats des BSG vom 13. 12. 2022 – B 1 KR 33/21 R – ECLI:DE:BSG:2022:131222UB1KR3321R0 – <i>Anmerkung von Lili Klaas, Hamburg</i> _____	379
<i>Arbeitsunfall/Verletztenrente/Posttraumatische Belastungsstörung/Klassifizierung nach etablierten Diagnosesystemen/Aktueller wissenschaftlicher Erkenntnisstand</i> §§ 8 Abs. 1, 56 Abs. 2 Satz 1, 56 Abs. 1 Satz 1 SGB VII; §§ 118 Abs. 1 Satz 1, 128 Abs. 1 Satz 1, 163 Halbsatz 1 SGG; § 31 SGB X; §§ 133, 157 BGB Urteil des 2. Senats des BSG vom 28. 6. 2022 – B 2 U 9/20 R – ECLI:DE:BSG:2022:280622UB2U920R0 – <i>Anmerkung von Dr. Andreas Kranig, Bonn</i> _____	386
<i>Elektronischer Rechtsverkehr/Zustellung/Nachweis/Qualifizierte elektronische Signatur</i> §§ 65a, 63 SGG; §§ 174, 416 ZPO; § 31a BRAO Urteil des 3. Senats des BSG vom 14. 7. 2022 – B 3 KR 2/21 R – ECLI:DE:BSG:2022:140722UB3KR221R0 – <i>Anmerkung von Tim F. Schulz, Berlin</i> _____	391



## Zeitschrift für Wirtschafts- und Steuerstrafrecht

42. Jahrgang


16. Juni 2023



D3-Z274

**Herausgegeben von:** Prof. Dr. Markus Jäger, Vorsitzender Richter am BGH · Dr. Ma  
Ministerialdirigent · Dr. Wilhelm Krekeler, Rechtsanwalt, FA Strafrecht · Prof. Dr. h.c.  
Präsident des BFH a.D. · Dr. Manfred Möhenschlager, Ministerialrat a.D. · Dr. Martin  
staatsanwältin · Prof. Dr. Markus Rübenstahl, Mag. iur., Rechtsanwalt (WisteV) · Prof. Dr. Franz Salditt,  
Rechtsanwalt, FA Strafrecht, FA Steuerrecht · Prof. Dr. Roland Schmitz · Prof. Dr. Carsten Wegner, Rechts-  
anwalt, FA Strafrecht · Dr. Martin Wulf, Rechtsanwalt, FA Steuerrecht

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

- 
- >
**Thomas Rönau / Jonas Saathoff** – Das MoPeG – Konsequenzen für das Wirtschaftsstrafrecht ..... 221
  - >
**Jesco Kümmel** – Zur „grenzüberschreitenden“ Strafbarkeit des Online-Glücksspiels ..... 228
  - >
**Marc Frintrup** – Die besondere Schonung des Umsatzsteuerhinterziehers auf dem unionsrechtlichen Prüfstand ..... 237
  - >
 Vorbefassung und Recht auf gesetzlichen Richter (BVerfG, Beschl. v. 27.1.2023 – 2 BvR 1122/22) *m. Anm. Robert Esser* ..... 246
  - >
 Konkurrenzen bei mittelbarer Täterschaft (BGH, Beschl. v. 26.7.2022 – 1 StR 51/22) ..... 254
  - >
 Einziehung bei (Tabak-) Steuerhinterziehung (BGH, Beschl. v. 17.11.2022 – 1 StR 323/22) ..... 255
  - >
 Einziehung bei „transitorischem Besitz“ (BGH, Beschl. v. 10.1.2023 – 3 StR 343/22 [Ls.]) *m. Anm. Arne Rettke* ..... 257
  - >
 Beihilfe durch Notar zur Insolvenzverschleppung (LG Lübeck, Beschl. v. 27.3.2023 – 6 Qs 33/22 720 Js 4897/20) *m. Anm. Folker Bittmann* ..... 259



alt

e

Dr. Thomas Rönnau / Wissenschaftlicher Mitarbeiter Jonas Saathoff, Bucerius Law School, Hamburg – Das MoPeG – Grenzen für das Wirtschaftsstrafrecht .....	221
Rechtsanwalt Dr. Jesco Kümmel, Frankfurt/M – Zur „grenzüberschreitenden“ Strafbarkeit des Online-Glücksspiels .....	228
Prof. Dr. Marc Frintrup, Nordkirchen – Die besondere Schonung des Umsatzsteuerhinterziehers auf dem unionsrechtlichen Prüfstand .....	237

## Beiträge in Zeitschriften und Festschriften

Rechtsanwalt Dr. André-M. Szesny, LL.M., Düsseldorf – Umweltstrafrecht .....	245
--	-----

## Rechtsprechung

### Verfassungsgericht

Beschl. v. 27.1.2023 – 2 BvR 1122/22 Robert Esser	Vorbefassung und Recht auf gesetzlichen Richter .....	246
--	---	-----

### Oberster Gerichtshof

Beschl. v. 26.7.2022 – 1 StR 51/22	Konkurrenzen bei mittelbarer Täterschaft .....	254
Beschl. v. 17.11.2022 – 1 StR 323/22	Einziehung bei (Tabak-) Steuerhinterziehung .....	255
Beschl. v. 10.1.2023 – 3 StR 343/22 [Ls.] Arne Rettke	Einziehung bei „transitorischem Besitz“ .....	257
Beschl. v. 17.11.2022 – 3 StR 373/21 [Ls.]	EuGH-Vorlage zu Einfuhrverbot .....	259
Beschl. v. 3.11.2022 – 6 StR 296/21	Stellung des Ergänzungsschöffen .....	259
Beschl. v. 7.2.2023 – 1 StR 253/22	Bindungswirkung bei gescheiterter Verständigung .....	259

## Gerichte

Beschl. v. 27.3.2023 – 6 Qs 33/22 720 Js 4897/20 Volker Bittmann	Beihilfe durch Notar zur Insolvenzverschleppung .....	260
---	---	-----

## Aktuell

Rechtstextvorschau .....	R2
Inhalt der nächsten Hefte .....	R3
Rechtsprechung in Kürze .....	R3
Nachrichten .....	R5
Gerichte .....	R7
Neuere Gesetzgebung .....	R9

D3-Z276

# forum poenale

**Herausgeber -**  
**Directeurs - Editori**  
 Wolfgang-Beat Ackermann  
 Guy Garré  
 Renhild Godenzi  
 Jean-Jacques Jeanneret  
 Konrad Jeker  
 Bernhard Sträuli  
 Wolfgang Wohlers

**Hrftleitung -**  
**Direction de revue -**  
 **direzione della rivista**  
 Sandra Hadorn

---

 RECHTSPRECHUNG | JURISPRUDENCE | GIURISPRUDENZA 162
 

---



---

 AUFSÄTZE | ARTICLES | ARTICOLI 198
 

---

**Marco Weiss:** Strafbestimmungen des AHVG 198

**Valeria Fischer:** Die Strafbarkeit humanitärer Hilfeleistungen 205

**Miro Dangubic/Patricia Werndli:** Rechtshilfeweise Herausgabe von  
 Einvernahmeprotokollen aus inländischen Verfahren – unter besonderer  
 Berücksichtigung von TPF 2020 180 212

**Katia Villard:** Tentative d'instigation et compétence territoriale :  
 analyse de l'ATF 148 IV 385 217

**Rolf von Felten:** Strafzumessung bei Deliktismehrheit nach Art. 49 Abs. 1 StGB:  
 Entwicklung der neuesten bundesgerichtlichen Rechtsprechung 222

**Thomas Fingerhuth:** BGE-Praxis I/2023 230

---

 DOKUMENTATION | DOCUMENTATION | DOCUMENTAZIONE 238
 

---


 online+

 Ihre Vorteile auf  
 einen Blick: Seite 241



**CHTSPRECHUNG | JURISPRUDENCE | GIURISPRUDENZA**

16 BGer v. 29. 11. 2021: Landesverweisung; Bindungswirkung von Entscheiden einer Verwaltungsgerichtsbehörde für das Strafgericht (*Bemerkungen: Luzia Vetterli*) ..... 162

17 BGer v. 24. 3. 2022: Beschleunigungsgebot in Haftsachen (*Bemerkungen: Jonas Weber*) ..... 169

18 BGer v. 16. 2. 2022: unzulässige Verweigerung der Akteneinsicht (*Bemerkungen: Patrick Hasler*) ..... 174

19 BGer v. 18. 8. 2022: Anspruch auf amtliche Mehrfachverteidigung (*Bemerkungen: Matthias Schwaibold*) ..... 178

20 BGer v. 20. 6. 2022: Sicherheitshaft (*Bemerkungen: Alain Joset*) ..... 183

21 BGer v. 21. 6. 2022: Vollzug eines Entscheids; Rechtskraft; Vollzugsbefehl (*Bemerkungen: Patrick Guidon*) ..... 186

22 BGer v. 13. 4. 2022: Einlegung der Berufung im schriftlichen Verfahren; überspitzter Formalismus (*Bemerkungen: Alex Prechtli*) ..... 193

**SETZGEBUNG | LEGISLATION | LEGISLAZIONE**

Qualstrafrecht – RK-S bietet Hand für eine Einigung ..... 238

Erlassenenpaket Sanktionenvollzug ..... 238

verschiedene Geschäfte ..... 239

# NZKart

WU  
D3-Z320

# Neue Zeitschrift für Kartellrecht



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

Leben von  
Thomas Ackermann  
Dr. Albrecht Bach  
Dr. Klaus Bacher  
Dr. Rainer Bechtold  
Christian Bien  
G. Jürgen Breiler  
G. Brinker  
Friedrich Wenzel Bulst  
Michael Esser  
Dr. Thorsten Käseberg  
Dr. Gerhard Klumpe  
Thorsten Körber  
Johannes Laitenberger  
Thorsten Mäger  
KartA Prof. Dr. Konrad Ost  
Ulrich Schwalbe  
Ulrike Schweitzer  
Christin Westermann  
ang:  
Ulrich Soltész

## Aus dem Inhalt

- St. Gehring/T. Mäger*  
Nachhaltige Lösungen für Nachhaltigkeitsvereinbarungen? (Editorial) 285
- C.-P. Heller/L. Wieshammer*  
Die Merit Order und Auktionen auf den europäischen Strommärkten 286
- J. Heyers*  
Kartellrechtliche Wasserpreiskontrolle und Nachhaltigkeit 291
- T. Lichtenberg*  
Unternehmenseigenschaft von Arbeitnehmern 296
- U. Suchsland/P. Schröder*  
11. GWB-Novelle: Rechtskonform und verfassungsgerecht? 300
- EuGH*  
Urteil Viagogo 301
- EuGH*  
Urteil Lebensmittelhandel Frankreich (Casino) 302
- EuG*  
Urteil Facebook Auskunftsbefehl Data-related practices 306
- EuG*  
Urteil E.ON/RWE – Klage EVH Halle 310

Bestellungen an:  
[bestellungen@NZKart.de](mailto:bestellungen@NZKart.de)



K



ng: Rechtsanwalt *Dr. Ulrich Soltész*, Brüssel

**ring/Thorsten Mäger**  
e Lösungen für Nachhaltigkeitsvereinbarungen? 285

**Heller/Lorenz Wieshammer**  
Order und Auktionen auf den europäischen Strommärkten: Marktdesign als Preiskartell? 286

**eyers**  
rtliche Wasserpreiskontrolle in Zeiten nachhaltigen Denkens und Handelns 291

**nberg**  
ehmenseigenschaft von Arbeitnehmern 296

**asland/Peter Schröder**  
Novelle: Rechtskonform und verfassungsgerecht? 300

## ungen

### f der Europäischen Union (EuGH)

27. 4.2023 – C-70/22 Zur Unzulässigkeit eines Vorabentscheidungsersuchens 301  
9. 3.2023 – C-690/20 P Zur Anfechtung eines Nachprüfungsbeschlusses 302

### Europäischen Union (EuG)

24. 5.2023 – T-451/20 Zur Anforderung einer Vielzahl von Dokumenten durch einen Auskunftsbeschlusses 306  
17. 5.2023 – T-312/20 Zur Drittanfechtung einer Fusionskontroll-Freigabe (1) 310  
17. 5.2023 – T-321/20 Zur Drittanfechtung einer Fusionskontroll-Freigabe (2) 318  
8. 3.2023 – T-94/20 Zur Haftung der Union nach partieller Nichtigerklärung eines Bußgeldbeschlusses 319

### chtshof (BGH)

21. 3.2023 – EnVR 83/20 Zur Anonymisierung in einem Vorlagebeschluss an den EuGH 321

### gerichte (OLG)

25.10.2022 – 4 U 114/22 Zum Verfahren in einer Kartellsache beim Nicht-Kartell-OLG nach 322

erichte des Bundeskartellamtes

be der Gründung eines Gemeinschaftsunternehmens zur Vermarktung von Zeitschriften-Werbeinventar  
 die BurdaVerlag GmbH und die Funke Mediengruppe GmbH & Co. KGaA

2195-2833

**Kart**  
 Zeitschrift für Kartellrecht

Steuerung/Redaktion:  
 Rechtsanwältin Dr. Ulrich Soltész  
 i.S.d.P.)  
 Frau Karin Kammbach (Assistenz)  
 Postfach 1000 Brüssel/Belgien  
 Tel.: +322 551-1020,  
 Fax: +322 551-1039.  
 E-Mail: ulrich.soltesz@gleisslutz.com

Kontakt/Einsendungen bitte an:  
 sendungen@NZKart.de

Manuskripte und andere Einsendungen:  
 Alle Einsendungen sind an die o. g.  
 Adresse zu richten. Es besteht keine  
 Haftung für Manuskripte, die unver-  
 ändert eingereicht werden. Sie können  
 nur zurückgegeben werden, wenn  
 Rückporto beigefügt ist. Die An-  
 nahme zur Veröffentlichung muss in  
 schriftlicher Form erfolgen. Mit der Annahme  
 überträgt der Autor dem Verlag C.H.  
 BECK an ihrem/seinem Beitrag für die  
 Dauer des gesetzlichen Urheberrechts  
 das ausschließliche, räumlich und zeitlich

banken, das Recht zur Speicherung  
 auf elektronischen Datenträgern und  
 das Recht zu deren Verbreitung und  
 Vervielfältigung sowie das Recht zur  
 sonstigen Verwertung in elektroni-  
 scher Form. Hierzu zählen auch heute  
 noch nicht bekannte Nutzungsfor-  
 men. Das in § 38 Abs. 4 UrhG nieder-  
 gelegte zwingende Zweitverwertungs-  
 recht der Autorin/des Autors nach  
 Ablauf von 12 Monaten nach der Ver-  
 öffentlichung bleibt hiervon unbe-  
 rührt.

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

**Urheber- und Verlagsrechte:** Alle in  
 dieser Zeitschrift veröffentlichten Bei-  
 träge sind urheberrechtlich geschützt.  
 Das gilt auch für die veröffentlichten  
 Gerichtsentscheidungen und ihre Leit-  
 sätze, soweit sie vom Einsendenden  
 oder von der Schriftleitung erarbeitet  
 oder redigiert worden sind. Der  
 Rechtsschutz gilt auch im Hinblick  
 auf Datenbanken und ähnlichen Ein-  
 richtungen. Kein Teil dieser Zeit-  
 schrift darf außerhalb der engen  
 Grenzen des Urheberrechtsgesetzes  
 ohne schriftliche Genehmigung des

Verlegers oder in sonstiger Weise elektro-  
 nisch vervielfältigt, verbreitet oder  
 verwertet werden.

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H.BECK,  
 Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9,  
 80801 München, Postanschrift: Post-  
 fach 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 Mehlhng.

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

Erscheinungsweise: Monatlich.

**Bezugspreise 2023:** Jahresabo € 569,-  
 (inkl. MwSt.). Vorzugspreis bei Bezug  
 der GRUR u.a.: jährlich € 475,-.  
 Einzelheft € 65,- (inkl. MwSt.). Ver-  
 sandkosten jeweils zuzüglich. Die  
 Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn

Jahrestitelei und -register sind nur  
 noch mit dem jeweiligen Heft liefer-  
 bar.

Bestellungen über jede Buchhandlung  
 und beim Verlag.

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

**Abbestellung:**  
 Abbestellfristen finden Sie unter:  
[https://www.beck-shop.de/nzkart-  
 neue-zeitschrift-kartellrecht/product/  
 11627519](https://www.beck-shop.de/nzkart-<br/>
    neue-zeitschrift-kartellrecht/product/<br/>
    11627519)

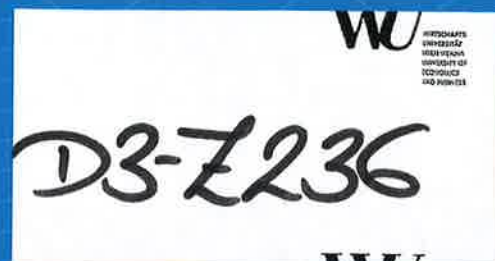
**Adressenänderungen:** Teilen Sie uns  
 rechtzeitig Ihre Adressenänderungen  
 mit. Dabei geben Sie bitte neben dem  
 Titel der Zeitschrift die neue und die  
 alte Adresse an.

**Hinweis gemäß Art. 21 Abs. 1 DS-  
 GVO:** Bei Adressenänderung 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 Wider-  
 spruch bei der Post AG eingelegt  
 werden.

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

6852

14. Juni 2023



# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

### THEMA

» **Manfred Lindmayr:** Wenn das Geld nicht mehr reicht – Wissenswertes über Gehaltsvorschüsse und Mitarbeiterdarlehen

### RECHTSPRECHUNG

- » Meldepflicht des Krankenstandes bei Arbeitskräfteüberlassung
- » Angemessene Höhe einer Homeoffice-Pauschale
- » Anspruch auf jährliche Gehaltserhöhung durch betriebliche Übung
- » Vollversicherung bei Überschreitung der Geringfügigkeitsgrenze durch Urlaubersatzleistung
- » BFG: Aufgrund Arbeitsvertrag ausbezahlte Tagesgelder – keine unbegrenzte Einkommensteuerbefreiung

### NEUE VORSCHRIFTEN

- » Neuregelung der Erteilung von Beschäftigungsbewilligungen – Ministerialentwurf



**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT****Manfred Lindmayr: Wenn das Geld nicht mehr reicht – Wissenswertes über Gehaltsvorschüsse und Mitarbeiterdarlehen** 3

Die aufgrund der hohen Inflation gestiegenen Lebenshaltungskosten stellen für viele Arbeitnehmer eine große Herausforderung dar. Aus diesem Grund häufen sich in den letzten Monaten auch in manchen Unternehmen die Anfragen von Mitarbeitern nach einem Lohn- oder Gehaltsvorschuss, um dringende Ausgaben decken zu können. Um ihre Mitarbeiter in einer solch schwierigen Phase zu unterstützen, sind auch viele Arbeitgeber bereit, einen solchen Vorschuss zu gewähren. Was sie dabei beachten sollten, erläutert Mag. *Manfred Lindmayr* im aktuellen Themenbeitrag.

**RECHTSPRECHUNG****»ARBEITSRECHT**

Meldepflicht des Krankenstandes bei Arbeitskräfteüberlassung	6
Beweislast für Anspruch auf Überstundenentgelt bei Arbeitnehmer	7
Angemessene Höhe einer Homeoffice-Pauschale	8
Anspruch auf jährliche Gehaltserhöhung durch betriebliche Übung	10
Hohe Unterentlohnung über längeren Zeitraum – keine Einstellung des Verfahrens	11

**»SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Vollversicherung bei Überschreitung der Geringfügigkeitsgrenze durch Urlaubersatzleistung	12
SV-Pflicht: Keine Bindung an Haftungsbescheid bei nachverrechneter Lohnsteuer von Null	13
Verpflichtung zur Durchführung einer mündlichen Verhandlung bei strittigem Sachverhalt	14

**»STEUERRECHT**

BFG: Aufgrund Arbeitsvertrag ausbezahlte Tagesgelder – keine unbegrenzte Einkommensteuerbefreiung	14
BFG: Coaching zur beruflichen Neuorientierung – Werbungskosten?	17
Nichteinreichen einer Steuererklärung – Abgabenhinterziehung	17

**NEUE VORSCHRIFTEN****»ARBEITSRECHT**

Neuregelung der Erteilung von Beschäftigungsbewilligungen – Ministerialentwurf	18
--	----

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

BMF: Steuerliche Behandlung der Gutschrift von KrV-Beiträgen	19
--	----

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

**IMPRESSUM**

5

D3-Z325

## • ZInsO-Aufsätze

**Kritische Anmerkungen zum Pre-pack-Verfahren im Richtlinienentwurf zur europäischen Insolvenzrechtsharmonisierung** (S. 1289)

von Professor Dr. Stefan Smid, Kiel

**Rechtsprechungsübersicht zum Insolvenzplanverfahren 2022** (S. 1298)

von Rechtsanwältin Dr. Uwe Paul, Düsseldorf und Aachen

## • ZInsO-Dokumentation

**Unternehmensinsolvenzen in Europa 2022 – Analyse des Verbandes der Vereine Creditreform e.V. v. 11.5.2023** (S. 1303)

## • ZInsO-Rechtsprechungsreport

**Reichweite einer Freigabeerklärung** (S. 1317)

BGH, Beschl. v. 20.10.2022 – III ZA 23/21

**Energiesteuerverbindlichkeiten als Masseverbindlichkeiten bei vorläufigem Insolvenzverfahren** (S. 1318)

BFH, Urt. v. 13.12.2022 – VII R 49/20

m. Anm. de Weerth

**Einzug rückständiger Einlagen einer insolventen Genossenschaft** (S. 1322)

OLG Brandenburg, Beschl. v. 17.5.2022 – 7 U 68/21

**Herausgabe von strafrechtlich sichergestellten Sachen** (S. 1323)

OLG Hamm, Beschl. v. 30.8.2022 – 5 Ws 231/22

**Haftung des Geschäftsführers nach Ablauf eines befristeten Anstellungsvertrags** (S. 1334)

FG Düsseldorf, Urt. v. 18.11.2022 – 3 K 590/21 H

**Unzulässige Bevollmächtigung des Mitglieds eines Gläubigerausschusses** (S. 1339)

AG Fürth, Beschl. v. 17.5.2023 – IN 654/21

**Unpfändbarkeit von Inflationsausgleichsprämien** (S. 1340)

AG Hannover, Beschl. v. 9.5.2023 – 907 IK 966/22 – 4

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

**Schriftleiter:**  
RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer



## Inhaltsverzeichnis

### ZInsO-Aktuell

### ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 25/2023

### ZInsO-Aufsätze

<b>Kritische Anmerkungen zum Pre-pack-Verfahren im Richtlinienentwurf zur europäischen Insolvenzrechtsharmonisierung</b> .....	1289
von Professor Dr. Stefan Smid, Kiel	
<b>Rechtsprechungsübersicht zum Insolvenzplanverfahren 2022</b> .....	1298
von Rechtsanwalt Dr. Uwe Paul, Düsseldorf und Aachen	

### ZInsO-Dokumentation

<b>Unternehmensinsolvenzen in Europa 2022 – Analyse des Verbandes der Vereine Creditreform e.V. v. 11.5.2023</b> .....	1303
--	------

### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

<b>In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts</b> .....	1314
---	------

### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### • Insolvenz- und Sanierungsrecht

<b>Reichweite einer Freigabeerklärung</b> .....	1317
BGH, Beschl. v. 20.10.2022 – III ZA 23/21	
<b>Energiesteuerverbindlichkeiten als Masseverbindlichkeiten bei vorläufigem Insolvenzverfahren</b> .....	1318
BFH, Urt. v. 13.12.2022 – VII R 49/20 m. Anm. de Weerth	
<b>Einzug rückständiger Einlagen einer insolventen Genossenschaft</b> .....	1322
OLG Brandenburg, Beschl. v. 17.5.2022 – 7 U 68/21	
<b>Prozessunterbrechung auch bei Einleitung eines Eigenverwaltungsverfahrens</b> .....	1323
OLG Hamburg, Urt. v. 30.3.2023 – 5 U 77/21	
<b>Herausgabe von strafrechtlich sichergestellten Sachen</b> .....	1323
OLG Hamm, Beschl. v. 30.8.2022 – 5 Ws 231/22	
<b>Nichtigkeit von Grundstücksübertragung (Wohnstift) als Teil eines Sale-and-Lease-Back-Konzepts bei kollusivem Zusammenwirken von Vertreter mit Vertragsgegner</b> .....	1326
OLG Hamm, Beschl. v. 8.8.2022 – 22 U 207/21	
<b>Haftung des Geschäftsführers nach Ablauf eines befristeten Anstellungsvertrags</b> .....	1334
FG Düsseldorf, Urt. v. 18.11.2022 – 3 K 590/21 H	
<b>Unzulässige Bevollmächtigung des Mitglieds eines Gläubigerausschusses</b> .....	1339
AG Fürth, Beschl. v. 17.5.2023 – IN 654/21	
<b>Unpfändbarkeit von Inflationsausgleichsprämien</b> .....	1340
AG Hannover, Beschl. v. 9.5.2023 – 907 IK 966/22 – 4	
<b>Pfändbarkeit von Existenzgründerzuschüssen</b> .....	1340
AG Ludwigshafen am Rhein, Beschl. v. 2.2.2023 – 3b M 804/22	

#### • Insolvenzarbeits- und Sozialrecht

<b>Auskunftsansprüche gegen ausgeschiedene angestellte Insolvenzverwalter; unangemessene Benachteiligung durch Honorar-Abführungsklausel</b> .....	1341
ArbG Köln, Urt. v. 14.3.2023 – 6 Ca 6954/21	



# IDW LIFE

GEMEINSCHAFT SCHAFFT VERTRAUEN



D3-ZF

# Neue Geschäfts- felder

Die fachliche Frage //////////////////////////////////////  
Handelsrechtliche Bilanzierung der Aus-  
gaben für die Zusage des Unterlassens  
von Wettbewerb // S. 538

Neu in den **IDW** Fachnachrichten

IDW PH 9.970.81 (05.2023)  
IDW Praxishinweis 2/2023

# Inhalt

- 0505 Editorial
- 0507 Inhalt

## Fokus

- 0508 Berufsstand im Umbruch: Ein Standpunkt
- 0512 Nachhaltigkeit: Herausforderungen und Chancen
- 0515 Advisory – ein disruptives Feld für Wirtschaftsprüfer

## Blick nach innen

- 0518 Projekte
- 0519 Standpunkte
- 0522 Kleinere und mittelständische Praxen
- 0524 Nachwuchs
- 0525 Portrait

## Veranstaltungen

- 0529 Vorankündigung
- 0531 Veranstaltungskalender

## Blick nach außen

- 0533 Branchennews

## Service

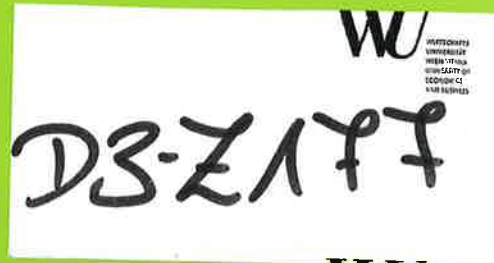
- 0537 Zahl/Wort des Monats
- 0538 Fachliche Frage
- 0540 Rechtsprechung
- 0544 Ansprechpartner\*innen und Impressum



## IDW Fachnachrichten

- 0547 IDW PS 345 n.F. (02.2023): Auswirkungen des Deutschen Corporate Governance Kodex auf die Abschlussprüfung – Berichtigung
- 0547 Besonderheiten der Prüfung nach § 29 Abs. 1 Nr. 4 Buchst. a Doppelbuchst. cc StromPBG (IDW PH 9.970.81 (05.2023))
- 0559 Hinweise zur Berücksichtigung von Treuhandverhältnissen und ähnlichen Rechtsgeschäften bei der Abschlussprüfung (IDW Praxishinweis 2/2023)
- 0582 BFA: Zweifelsfragen zu Beginn und Ende der Institutseigenschaft

# GRUR



## Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht

Zeitschrift herausgegeben von der Deutschen Vereinigung  
für gewerblichen Rechtsschutz und Urheberrecht

- 841** | JEAN-MARCEL KRAUSEN  
Künstliche Intelligenz als die letzte Erfindung des Menschen?
- 849** | MALTE STIEPER  
Die Wiedergabe geschützter Werke in Unterricht und Lehre
- 858** | FABIO ADINOLFI  
Der kennzeichenrechtliche Werktitelschutz – das Aschenputtel unter den Kennzeichenrechten
- 871** | THOMAS DREIER  
Der EuGH und die öffentliche Wiedergabe: Eine unendliche Geschichte?
- 887** | BGH  
Anforderungen an Prüfung der ausschließlich technischen Bedingtheit – Tellerschleifgerät
- 892** | EuG  
Keine Eintragungsfähigkeit einer Bezeichnung für eine Käsesorte – Emmentaler Switzerland
- 897** | BGH  
Aufklärungspflicht über Entschluss zur Erhebung eines Widerspruchs – Kosten für Abschluss schreiben III
- 904** | OLG Frankfurt a. M.  
Unterlassungsansprüche bei Verstößen gegen Datenschutzrecht – Google Fonts

[www.grur.org](http://www.grur.org)  
[www.grur.beck.de](http://www.grur.beck.de)

# 12/2023

Seiten 841 bis 912  
125. Jahrgang  
16. Juni 2023



C.H. BECK



## Inhalt

### AUFSÄTZE

- 841** | JEAN-MARCEL KRAUSEN  
Künstliche Intelligenz als die letzte Erfindung des Menschen?  
Das Patentrecht zwischen funktionsnotwendigem Anthropozentrismus und zweckmäßigem Investitionsschutz
- 849** | MALTE STIEPER  
Die Wiedergabe geschützter Werke in Unterricht und Lehre.  
Eine Neubestimmung des Öffentlichkeitsbegriffs im Lichte des Unionsrechts
- 858** | FABIO ADINOLFI  
Der kennzeichenrechtliche Werktitelschutz – das Aschenputtel unter den Kennzeichenrechten

### ZUR RECHTSPRECHUNG

- 871** | THOMAS DREIER  
Der EuGH und die öffentliche Wiedergabe: Eine unendliche Geschichte? Zugleich Besprechung von EuGH „Blue Air Aviation“

### REPORT

- 874** | HENRIKE WEIDEN  
Aktuelle Berichte – Juni 2023

### RECHTSPRECHUNG Patentrecht

- 877** | BGH 31.1.2023 – X ZR 19/21  
Kein Naheliegen bei fehlender Veranlassung zur Abwandlung der Herstellungsmethode – Staubsauger
- 886** | BPatG 18.10.2022 – 11 W (pat) 37/18  
Gleichzeitige Erledigung des Beschwerdeverfahrens – Abgassteuervorrichtung

### Designrecht

- 887** | BGH 9.3.2023 – I ZR 167/21  
Anforderungen an Prüfung der ausschließlich technischen Bedingtheit – Tellerschleifgerät

### Markenrecht

- 892** | EuG 24.5.2023 – T-2/21  
Keine Eintragungsfähigkeit einer Bezeichnung für eine Käsesorte – Emmentaler Switzerland

Wettbewerbsrecht

**896** | BPatG 8.2.2023 – 29 W (pat) 30/22  
Zulässigkeit eines Widerspruchs ab Eingang des Verfallsantrags  
– AUTOMATOR

**897** | BGH 9.2.2023 – I ZR 61/22  
Aufklärungspflicht über Entschluss zur Erhebung eines Widerspruchs – Kosten für Abschluss schreiben III

**901** | OLG Brandenburg 18.4.2023 – 6 U 75/21  
Pflicht zur Information bei „Teilen“ eines Facebook-Postings  
– Agiler Fahrspaß mit CUV-Komfort

Medien- und Datenrecht

**904** | OLG Frankfurt a. M. 30.3.2023 – 16 U 22/22  
Unterlassungsansprüche bei Verstößen gegen Datenschutzrecht  
– Google Fonts

Bürgerliches Recht

**907** | BGH 20.4.2023 – I ZR 113/22  
Unwirksamkeit von „Reservierungsgebühren“ im Maklerverhältnis – Verfallklausel

Verfahrens- und  
Kostenrecht

**910** | BPatG 22.2.2023 – 35 W (pat) 10/21  
Doppelvertretung durch Anwalt mit Doppelqualifikation  
– Step-Gymnastik I

**V** | Impressum



# NJW

# Neue Juristische Wochenschrift

WU  
D3-Z141  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

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> Schadensersatz wegen Verletzung von Unionsrecht	1761
<i>L. Balkau</i> Der Corona-Entschädigungsanspruch im Kontext des Zivil- bzw. Arbeitsrechts	1768
<i>S. Staab</i> Direktanspruch gegen Haftpflichtversicherer – Zeitpunkt	1773
<i>M. Drasdo</i> Rechte und Pflichten des Zwangsverwalters	1776
<i>R. Wagner</i> Aktuelles zur justiziellen Zusammenarbeit in Zivilsachen	1779
<i>J. Kruse</i> „Unfallflucht“ – eine evidenzbasierte Systematisierung EGMR	1786
Verurteilung eines Whistleblowers – Affäre Luxleaks BGH	1793
Ausgleichsreife des Grundrentenzuschlags BGH	1805
Musterfeststellungsklage – Anforderungen an quali- fizierte Einrichtung (Anm. P. Röthemeyer)	1816
OLG Celle Besteller-Formularklausel zur Angabe „gleichwertigen“ Alternativprodukts (Anm. C. Vowinckel)	1820
BGH Voraussetzungen ausbeuterischer Beschäftigung – Straßenkünstler (Anm. J. Kretschmer)	1828

Mit Beilage:  
NJW-Spezial Heft 12/2023

  
C.H. BECK

## 25/2023

15. Juni 2023  
76. Jahrgang S. 1761–1840  
www.njw.de

## Aus NJW-aktuell

Interview

Gelehrtes Recht und  
Rechtswirklichkeit

Standpunkt

Neues Staats-  
angehörigkeitsrecht

Brüssel

Anwaltliche  
Verschwiegenheit



0150202325

# INHALT

## Aufsätze

Gerhard Wagner

**Schadensersatz wegen Verletzung von Unionsrecht – Luxemburg locuta, causa aperta** 1761

Der Beitrag setzt sich mit den unionsrechtlichen Prämissen ungeschriebener Schadensersatzansprüche wegen Verletzung europäischer Verhaltensnormen auseinander. Davon hängt ab, ob Produkthersteller künftig einer gewährleistungsähnlichen Direkthaftung gegenüber Letztabnehmern ausgesetzt sein werden.

Leon Balkau

**Der Corona-Entschädigungsanspruch im Kontext des Zivil- bzw. Arbeitsrechts** 1768

Seit dem Jahr 2020 stellen Arbeitgeber Anträge auf Entschädigung des Verdienstausfalls ihrer Arbeitnehmer im Rahmen der Corona-Pandemie. Die Verfahren vor der Verwaltungsgerichtsbarkeit sind unzählig. Dabei kommt zivil- respektive arbeitsrechtlichen Grundregeln eine herausgehobene Bedeutung zu, wie der Beitrag zeigt.

## Zur Rechtsprechung

Simone Staab

**Vom richtigen Zeitpunkt – Voraussetzungen eines Direktanspruchs gegen Haftpflichtversicherer** 1773  
(BGH NJW 2023, 1809)

## Bericht

Michael Drasdo

**Rechte und Pflichten des Zwangsverwalters** 1776

Rolf Wagner

**Aktuelle Entwicklungen in der justiziellen Zusammenarbeit in Zivilsachen** 1779

## Forum

Johannes Kruse

**„Unfallflucht“ – eine evidenzbasierte Systematisierung der Rechtsprechung** 1786

## Buchbesprechungen

**Marsch-Barnier / Schäfer: Handbuch börsennotierte AG** (Cornelius Simons) •

**Kirk / Offergeld / Rohner: Kartellrecht in der Zeitenwende** (Andreas Weitbrecht) 1791

## NJW-aktuell

Editorial Von Metopen und Triglyphen J. Münch	3	Interview Gelehrtes Recht und Rechtswirklichkeit S. Lepsius	12	Anzeigenschwerpunkt IT-Special	21
Agenda	6	Standpunkt Neues beim Staatsangehörigkeitsrecht S. Hocks	15	Rubrikenmarkt	30
Meldungen/Kolumne	7	Bericht aus Brüssel Anwaltliche Verschwiegenheit A. Gamisch	17	web.report	32
Gesetzgebung	8	Recht im Unternehmen Eine Suche zum Vergessen H. S. Becker	19	Stellenmarkt	33
Rechtsprechung in Kürze	8			Beck'sche Zeitschriften	50
Entscheidung der Woche	9			Buchhinweise	52
				Personalien	54
				Heftvorschau/Impressum	56

# INHALT

## Rechtsprechung



### Europäische Gerichte

EGMR 14.02.23 – 21884/18  
**Verurteilung eines Whistleblowers –  
Affäre Luxleaks** 1793

### Verfassungsgerichte

BVerfG 23.03.23 – 2 BvR 808/21  
**Ersatz von Verbringungskosten – rechtliches  
Gehör des Geschädigten** 1803

### Zivilgerichte

BGH 01.03.23 – XII ZB 360/22  
**Ausgleichsreife des Grundrentenzuschlags** 1805

BGH 01.03.23 – XII ZB 444/22  
**Berücksichtigung des Grundrentenzuschlags  
im Abänderungsverfahren** 1808

BGH 25.01.23 – IV ZR 133/21  
**Zeitpunkt für Voraussetzungen des Direkt-  
anspruchs gegen Haftpflichtversicherung** 1809

BGH 07.02.23 – VIII ZB 55/21  
**Wiederholter Antrag auf Fristverlängerung  
für nicht ausgeschöpfte Monatsfrist** 1812

BGH 30.03.23 – VII ZR 10/22  
**Musterfeststellungsklage – Anforderungen an  
qualifizierte Einrichtung (Anm. P. Röthemeyer)** 1816

BGH 20.04.23 – I ZR 113/22  
**Unwirksamkeit von „Reservierungsgebühren“  
im Maklerverhältnis (Ls.)** 1819

OLG Celle 14.12.22 – 14 U 44/22  
**Besteller-Formularklausel zur Angabe „gleich-  
wertigen“ Alternativprodukts (Anm. C. Vowinckel)** 1820

OLG Celle 21.12.22 – 21 U 129/22  
**Haftungsquote der Eltern für schulpflichtigen  
Volljährigen** 1824

OLG Saarbrücken 15.02.23 – 5 U 36/22  
**Beratungspflicht bei Umdeckung einer Berufs-  
unfähigkeitsversicherung (Ls.)** 1828

### Strafgerichte

BGH 20.12.22 – 2 StR 232/21  
**Voraussetzungen einer ausbeuterischen  
Beschäftigung – Straßenkünstler  
(Anm. J. Kretschmer)** 1828

### Verwaltungsgerichte

OVG Koblenz 08.12.22 – 7 A 10620/21.OVG  
**Zulässigkeit eines nächtlichen Durchfahrtsverbots  
für Lkw** 1832

OVG Bremen 13.12.22 – 1 LC 64/22  
**Anspruch auf Einschreiten der Straßenverkehrs-  
behörde gegen Gehwegparken (Ls.)** 1836

### Arbeitsgerichte

BAG 08.12.22 – 6 AZR 32/22  
**Grob fehlerhafte Sozialauswahl – Nachschieben  
von Kündigungsgründen** 1836

### Sozialgerichte

BSG 19.05.22 – B 8 SO 1/21 R  
**Kein Zuschuss für die Ersatzbeschaffung auch  
größerer Haushaltsgeräte** 1838

## Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 12/2023

Miet- und Immobilienrecht  
Ansprüche der WEG gegen Mieter von Sondereigentum

Familienrecht  
Abänderung einer Entscheidung über Versorgungsausgleich

Erbrecht  
Gemeinschaftliches Testament trotz separater Urkunde

Verkehrsrecht  
Innenausgleich zwischen Fahrer und Drittem beim Leasing

Baurecht  
Preisfortschreibung vs. tatsächlich erforderliche Kosten

Arbeitsrecht  
Rechtliche Hürden der ausländischen Fachkräftegewinnung

Insolvenzrecht  
Voraussetzungen zur Begründung einer Masseverbindlichkeit

Strafrecht  
Eintritt eines Ergänzungsrichters

Verfahrens- und Kostenrecht  
Abrechnungsbefugnis nach Ausscheiden aus Anwaltschaft

Alle Rubriken  
Rechtsprechungsübersichten

# versicherungs rundschau

Zeitschrift für das Versicherungswesen



Mai 2023 5 | 23



D3-7254

## Naturgefahren in Österreich – Umdenken aller Akteure gefordert

### magazin

Editorial

(Un)sichtbare Risiken in den eigenen  
4 Wänden – Vorsorge sinnlos?

OMDS „im Zentrum“

International

Meldungen

### gesundheitsvorsorge

Die kritische psychische Situation der  
Jugendlichen trifft auf Versorgungslücken

### rechtsprechung

1141. Betriebs-HaftpflichtV: Nachbesse-  
rungsbegleitschäden | 1142. Betriebs-  
HaftpflichtV: Nachbesserungsbegleit-  
schäden | 1143. BetriebshaftpflichtV:  
Deckungsbereich – Reiner Vermögens-  
schaden | 1144. Betriebs-HaftpflichtV;  
provisorische Mängelbehebung | 1145.  
UnfallV: Führerscheinklausel bei Unfall  
im Ausland

## magazin Redaktion: dagmar.traif@vvo.at

---

### Editorial

03

#### TITEL

#### Naturgefahren in Österreich – Umdenken aller Akteure gefordert

Die Folgen des Klimawandels sind in unseren Breiten deutlich spürbar

04

#### (Un)sichtbare Risiken in den eigenen 4 Wänden – Vorsorge sinnlos?

Sicherheit in den eigenen 4 Wänden

09

#### OMDS „im Zentrum“

Präsentation von OMDS bei „Vertrieb im Zentrum“

12

#### International

Kleinanlegerstrategie (Retail Investment Strategy – RIS) | Kroatische Versicherungstage

13

#### Meldungen

Der WVO-Jahresbericht 2022 ist online! | Start der neuen Unversitätslehrgänge Versicherungswirtschaft

19

## gesundheitsvorsorge Redaktion: astrid.knitel@vvo.at

---

#### Die kritische psychische Situation der Jugendlichen trifft auf Versorgungslücken

Die Kinder- und Jugendpsychiatrie befindet sich immer noch in der Aufbauphase

20

## wissenschaft Redaktion: katharina.trampisch@gvfw.at

---

#### Horwitz, Sicherheit bleibt oberste Priorität

Veranstaltungsbericht „Wissen für Schlüsselfunktionen Update 2023 mit Kapitalanlage – Special“ der GVFW am 10. Mai 2023 in Wien

24

#### Rechtsprechung

1141. Betriebs-HaftpflichtV: Nachbesserungsbegleitschäden | 1142. Betriebs-HaftpflichtV: Nachbesserungsbegleitschäden | 1143. BetriebshaftpflichtV: Deckungsbereich – Reiner Vermögensschaden | 1144. Betriebs-HaftpflichtV; provisorische Mängelbehebung | 1145. UnfallV: Führerscheinklausel bei Unfall im Ausland

29

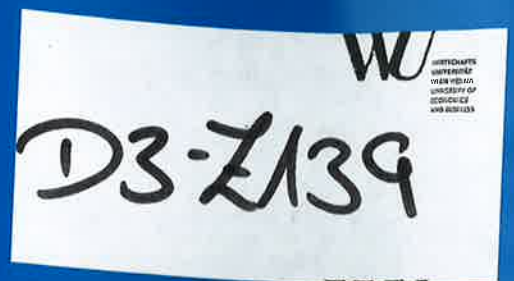
#### Für Sie gelesen

34

#### Impressum

12

# DVB1



# DEUTSCHES VERWALTUNGSBLATT

## HERAUSGEBER

Prof. Dr. Dr. h.c. Thomas von Danwitz,  
Luxemburg

Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner, Bonn  
(Hauptschriftleiter)

Marion Eckertz-Höfer, Leipzig

Prof. Dr. Stephan Harbarth, LL.M., Karlsruhe

Prof. Dr. Hans-Günter Henneke, Berlin

Dr. Caspar David Hermanns, Osnabrück  
(Schriftleiter)

Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Kahl, M.A., Heidelberg

Prof. Dr. Andreas Korbmacher, Leipzig

Prof. Dr. Christoph Moench, Berlin

Prof. Dr. Hans-Werner Rengeling, Osnabrück

Prof. Dr. Dr. h.c. Klaus Rennert, Leipzig

## AUS DEM INHALT

### ABHANDLUNGEN

- Klaus Ferdinand Gärditz**  
Mehr als Rechtsdogmatik: Laudatio anlässlich des  
Horst-Sendler-Preises 2023 S. 697
- Oliver Lepsius**  
Ausnahme als Rechtsform der Krise S. 701
- Simon Pielhoff/ Jonas Plebuch**  
Gesetzliche Statik im Verwaltungsrecht am Beispiel von VwVfG  
und Aarhus-Konvention: Ursachen, Folgen, Implikationen S. 710
- Jörg Niggemeyer**  
Das Vorkaufsrecht des BauGB – aktuelle Rechtsprechung und  
Fragestellungen der Praxis S. 717

### RECHTSPRECHUNG

- BVerfG, Beschl. v. 14.02.2023 – 2 BvR 653/20**  
ungerechtfertigte Verwerfung eines Wiedereinsetzungsantrages S. 727
- BVerwG, Ur. v. 22.11.2022 – 3 CN 2.21**  
Ausgangsbeschränkung anlässlich der Corona-Pandemie S. 730
- Hess. VGH, Beschl. v. 12.01.2023 – 9 B 954/22**  
Immissionsschutzrechtliche Betreiberhaftung des  
Insolvenzverwalters S. 737
- VGH Baden-Württemberg, Ur. v. 17.01.2023 – 1 S 3770/21**  
Bestattungskosten und Bestattungsfrist bei Aufbewahrung in  
Kühlzelle S. 739
- Sächs. OVG, Ur. v. 07.02.2023 – 4 A 170/20**  
Zur Reichweite der formellen und materiellen Rechtskraft eine  
Normenkontrollurteils – Heranziehung von Flurstücken statt  
Grundstücken im kommunalen Abgabenrecht S. 745
- Nds. OVG, Beschl. v. 26.04.2023 – 10 LA 48/23**  
Ablehnung der Rückübernahme von Dublin-Rückkehrern S. 748
- VG Arnsbach, Ur. v. 02.11.2022 – AN 14 K 21.01431**  
Fotografieren von Falschparkern S. 751
- OLG Frankfurt am Main, Beschl. v. 27.03.2023 – 2 Ws 6/23**  
Integrität der öffentlichen Verwaltung als Maßstab der instanzialen  
Zuständigkeit S. 759



Heft 12  
15. Juni 2023  
Seiten 697–760  
138. Jahrgang  
Art.-Nr. 56412312  
PVSt 2423

# 12

Carl Heymanns Verlag



### INHALT 12 · 2023

DVBI aktuell  
Vorschau/Impressum

III  
VII

#### Aufsätze

Mehr als Rechtsdogmatik: Laudatio anlässlich des  
Horst-Sendler-Preises 2023

Prof. Dr. Klaus Ferdinand Gärditz, Bonn

697

Ausnahme als Rechtsform der Krise

Prof. Dr. Oliver Lepsius, Münster

701

Gesetzliche Statik im Verwaltungsrecht am  
Beispiel von VwVfG und Aarhus-Konvention:  
Ursachen, Folgen, Implikationen

Wiss. Mit. Simon Pielhoff und Wiss. Mit. Jonas  
Plebuch, Münster

710

Das Vorkaufsrecht des BauGB – aktuelle  
Rechtsprechung und Fragestellungen der Praxis

Rechtsanwalt und Notar Dr. Jörg Niggemeyer,  
Paderborn

717

#### Buchbesprechungen

Cancik/Kley/Schulze-Fielitz/Waldhoff/Wiederin  
(Hrsg.): Streitsache Staat

Prof. Dr. Dr. Dr. h.c. Jörg Berkemann, Hamburg/Berlin

724

Ilbertz/Widmaier (Hrsg.): Bundespersonal-  
vertretungsgesetz

Ministerialrat a.D. Dr. Volker Lautenbach, Speyer

725

Sachs (Hrsg.): Grundgesetz: GG Kommentar

Dr. Christian Richter, Hamburg

726

Brandt/Domgörgen (Hrsg.): Handbuch  
Verwaltungsverfahren und Verwaltungsprozess

Rechtsanwalt Dr. Matthias Wiemers, Berlin

726

#### Rechtsprechung

##### Bundesverfassungsgericht

BVerfG, Beschl. v. 14.02.2023 – 2 BvR 653/20  
ungerechtfertigte Verwerfung eines Wieder-  
einsetzungsantrages

727

##### Bundesverwaltungsgericht

BVerwG, Urt. v. 22.11.2022 – 3 CN 2.21  
Ausgangsbeschränkung anlässlich der Corona-  
Pandemie

730

##### Oberverwaltungsgerichte/Verwaltungsgerichtshöfe

Hess. VGH, Beschl. v. 12.01.2023 – 9 B 954/22  
Immissionsschutzrechtliche Betreiberhaftung des  
Insolvenzverwalters

737

VGH Baden-Württemberg, Urt. v. 17.01.2023 – 1 S 3770/21  
Bestattungskosten und Bestattungsfrist bei  
Aufbewahrung in Kühlzelle

739

Sächs. OVG, Urt. v. 07.02.2023 – 4 A 170/20  
Zur Reichweite der formellen und materiellen  
Rechtskraft eines Normenkontrollurteils –  
Heranziehung von Flurstücken statt Grundstücken  
im kommunalen Abgabenrecht

745

Nds. OVG, Beschl. v. 26.04.2023 – 10 LA 48/23  
Ablehnung der Rückübernahme von Dublin-  
Rückkehrern

748

VG Arnsbach, Urt. v. 02.11.2022 – AN 14 K 21.01431  
Fotografieren von Falschparkern

751

##### Oberlandesgerichte

OLG Frankfurt am Main, Beschl. v. 27.03.2023 – 2 Ws 6/23  
Integrität der öffentlichen Verwaltung als Maßstab  
der instanzialen Zuständigkeit

759

# GSZ

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z334

# Zeitschrift für das Gesamte Sicherheitsrecht

Europäisches und Deutsches Sicherheitsrecht / Sicherheitspolitik



Herausgegeben von

Prof. Dr. Matthias Bäcker, LL.M.

Prof. Dr. Jan-Hendrik Dietrich

Prof. Dr. Klaus Ferdinand Gärditz

Prof. Dr. Kurt Graulich

Prof. Dr. Christoph Gusy

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

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

Prof. Dr. Johannes Masing

Prof. Dr. Markus Möstl

Prof. Dr. Thomas Petri

Prof. Dr. Wolfgang Roth, LL.M.

Prof. Dr. Josef Ruthig

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

Prof. Dr. Dr. Markus Thiel

Dr. Dieter Weingärtner

Aus dem Inhalt

*J. Dietrich/K. Gärditz*

Eine neue institutionelle Entscheidungsstruktur für  
die deutsche Sicherheitsarchitektur

113

*P. Bidmon*

Die gefahrenabwehrrechtliche Erfassung von Integri-  
tätsrisiken dynamischer Systemkomponenten in der  
Digitalinfrastruktur

118

*E. Steiner*

Zur Leistungsfähigkeit der gerichtsähnlichen Vorab-  
kontrolle der technischen Auslandsaufklärung des  
Bundesnachrichtendienstes

124

*S. Jürgensen/P. Blanc*

Der „verdächtige“ Waffenbesitzer

131

*K. Gärditz/K. Linzbach*

Nachrichtendienstliche Quellen-Telekommunika-  
tionsüberwachung und gemeinsames nachrichten-  
dienstliches Informationssystem im Verfassungs-  
beschwerdeverfahren

140

*H. Hilgers*

Datenaustausch mit Drittstaaten und inter-  
nationalen Organisationen nach der novellierten  
Europol-Verordnung

147



C.H. BECK

## 3/2023

15. Juni 2023

6. Jahrgang S. 113–160

www.gsz-beck.de



Q750202303



# Zeitschrift für das Gesamte Sicherheitsrecht

## Europäisches und Deutsches Sicherheitsrecht / Sicherheitspolitik

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



### Editorial

Kurt Graulich  
Jan-Hendrik Dietrich

Die Entwicklung des Nachrichtendienstrechts in Deutschland III

### GSZ aktuell

Rechtsprechung in Pressemitteilungen VII  
Rechtsprechung in Leitsätzen IX  
Mitteilungen und amtliche Verlautbarungen X  
Literaturschau XII

### Aufsätze

Jan-Hendrik Dietrich/  
Klaus Ferdinand Gärditz

Eine neue institutionelle Entscheidungsstruktur für die deutsche  
Sicherheitsarchitektur 113

Paul Bidmon

Die gefahrenabwehrrechtliche Erfassung von Integritätsrisiken  
dynamischer Systemkomponenten in der Digitalinfrastruktur 118

Elisabeth Steiner

Zur Leistungsfähigkeit der gerichtsähnlichen Vorabkontrolle der  
technischen Auslandsaufklärung des Bundesnachrichtendienstes 124

Sven Jürgensen/Piet Blanc

Der „verdächtige“ Waffenbesitzer 131

Klaus Ferdinand Gärditz/  
Karoline Maria Linzbach

Nachrichtendienstliche Quellen-Telekommunikationsüberwachung und  
gemeinsames nachrichtendienstliches Informationssystem im Verfassungs-  
beschwerdeverfahren 140

Hans Anton Hilgers

Datenaustausch mit Drittstaaten und internationalen Organisationen  
nach der novellierten Europol-Verordnung 147

### Buchbesprechungen

Immo Graf

Krüger: Die Überwachung der Inhaltsdaten von E-Mails – Verfassungs-  
rechtliche und strafprozessuale Aspekte einer Ermittlungsmaßnahme unter  
besonderer Berücksichtigung des Computergrundrechts 153

Sven Eisenmenger

Schmidt-Trenz: Institutionenökonomik – Theorie der Governance 154

### Rechtsprechung

BVerwG  
25.01.2023 – 6 A 1.22

Einsatz der Quellen-Telekommunikationsüberwachung im Rahmen  
von Maßnahmen nach § 3 G10 155  
(Anm. Heiko Meiertöns)

**WM****WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN****Zeitschrift  
für Wirtschafts-  
und Bankrecht****23**10. Juni 2023  
77. Jahrgang  
Seiten 1105-1152**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS**Redaktion:**Rechtsanwalt  
Dr. Christopher Kienle,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt  
Dr. Andreas Lange,  
Frankfurt a. M.Prof. Dr. Tobias Lettl,  
PotsdamRechtsanwalt  
Dr. Helmut Merkel,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt  
Arne Wittig,  
Frankfurt a. M.**Redaktionsbeirat:**Rechtsanwalt  
Thorsten Höche,  
BerlinProf. Dr. Jens-Hinrich Binder,  
TübingenVizepräsident des BGH  
Prof. Dr. Jürgen Ellenberger,  
KarlsruheRechtsanwältin  
Dr. Anna Heidelberg,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwältin  
Dr. Karen Kuder,  
Frankfurt a. M.Richterin am BGH  
Ilse Lohmann,  
KarlsruheProf. Dr. Peter O. Mülbert,  
Mainz**WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN  
TEIL IV****AUS DEM INHALT:**

Seite 1105

Wiss. Mitarbeiter Julian Greth und Bero Gebhard, Frankfurt a. M.  
ELTIF 2.0 – der große Wurf für den Fondsstandort Europa?

Seite 1111

Priv.-Doz. Dr. Max Foerster, LL.M. eur., München/Bayreuth  
Die digitale Beurkundung des GmbH-Gesellschaftsvertrags unter  
besonderer Berücksichtigung von Bar- und Sacheinlage

Seite 1118

EuGH, 27.4.2023 – Rs. C-705/21  
Auslegung von Art. 6 Abs. 1 und 7 Abs. 1 der Richtlinie 93/13/EWG  
(Missbräuchliche Klauseln) – hier: Vertragsklausel in Verbraucher-  
darlehensvertrag, die Wechselkursrisiko dem Verbraucher aufbürdet  
und Rechtsfolgen der Unwirksamkeit

Seite 1122

BGH, 24.4.2023 – VIa ZR 1517/22  
Zur Unwirksamkeit der formularmäßigen Abtretung von Ansprüchen  
des Käufers an die Finanzierungsbank in einem Dieselfahren

Seite 1126

BGH, 9.5.2023 – XI ZR 544/21  
Zum Anspruch auf Zahlung von „Negativzinsen“ aus Schuld-  
scheindarlehen aufgrund einer Zinsgleitklausel

Seite 1142

BGH, 24.4.2023 – VIa ZR 1072/22  
Zu den Anforderungen an die Individualisierung von Gegenstand  
und Grund des Anspruchs in der Anmeldung zum Klageregister  
einer Musterfeststellungsklage**D3-Z187**

\*\*\*\*



## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

- Wiss. Mitarbeiter Julian Greth und Bero Gebhard, Frankfurt a. M.  
ELTIF 2.0 – der große Wurf für den Fondsstandort Europa? 1105
- Priv.-Doz. Dr. Max Foerster, LL.M. eur., München/Bayreuth  
Die digitale Beurkundung des GmbH-Gesellschaftsvertrags unter besonderer Berücksichtigung von Bar- und Sacheinlage 1111

### Rechtsprechung

#### Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

- |                   |           |                 |   |      |
|-------------------|-----------|-----------------|---|------|
| EuGH              | 27.4.2023 | Rs. C-705/21*   | Auslegung von Art. 6 Abs. 1 und 7 Abs. 1 der Richtlinie 93/13/EWG (Missbräuchliche Klauseln) – hier: Vertragsklausel in Verbraucherdarlehensvertrag, die Wechselkursrisiko dem Verbraucher aufbürdet und Rechtsfolgen bei Unwirksamkeit | 1118 |
| Bundesgerichtshof | 24.4.2023 | VIa ZR 1517/22* | Zur Unwirksamkeit der formularmäßigen Abtretung von Ansprüchen des Käufers an die Finanzierungsbank in einem Dieselverfahren  | 1122 |
| Bundesgerichtshof | 9.5.2023  | XI ZR 544/21*   | Zum Anspruch auf Zahlung von „Negativzinsen“ aus Schuldscheindarlehen aufgrund einer Zinsgleitklausel   | 1126 |

#### Bürgerliches Recht und Handelsrecht

- |                   |           |                |   |      |
|-------------------|-----------|----------------|---|------|
| Bundesgerichtshof | 10.3.2022 | III ZR 51/21   | Zur „angemessenen Vergütung“ im Sinne von § 9 Abs. 1 Nr. 3 Halbsatz 2 AÜG   | 1133 |
| Bundesgerichtshof | 11.3.2022 | V ZR 35/21     | Zur Schadensermittlung nach den Grundsätzen des § 287 Abs. 1 ZPO, wenn der kaufvertragliche Anspruch auf Schadensersatz statt der Leistung (kleiner Schadensersatz) gemäß § 437 Nr. 3, §§ 280, 281 BGB anhand der voraussichtlich erforderlichen, aber (noch) nicht aufgewendeten („fiktiven“) Mängelbeseitigungskosten bemessen wird | 1136 |
| Bundesgerichtshof | 23.9.2022 | V ZR 148/21    | Zur Darlegungs- und Beweislast für den gutgläubigen Erwerb eines gebrauchten Kraftfahrzeugs   | 1139 |
| Bundesgerichtshof | 24.4.2023 | VIa ZR 1072/22 | Zu den Anforderungen an die Individualisierung von Gegenstand und Grund des Anspruchs in der Anmeldung zum Klageregister einer Musterfeststellungsklage   | 1142 |

## Sonstiges

Bundesgerichtshof 21.4.2022 I ZB 36/21

Zur Übertragung der zu § 227 Abs. 1 ZPO ergangenen 1144 Rechtsprechung über die Erheblichkeit von Gründen für einen Terminverlegungsantrag auf das schiedsgerichtliche Verfahren; zu möglichen zeitlichen Grenzen für die in § 1059 Abs. 2 Nr. 1 ZPO vorgesehene begründete Geltendmachung der in dieser Vorschrift genannten Aufhebungsgründe

Bundesgerichtshof 22.9.2022 V ZB 2/20

Nur eine Angelegenheit i. S. v. § 15 Abs. 2 RVG, wenn der Rechtsanwalt den Gläubiger in einem Zwangsversteigerungsverfahren über mehrere Bruchteile eines Grundstücks wegen einer Forderung vertritt, für die die Miteigentümer als Gesamtschuldner haften



## 19. Immobilien tag der Börsen-Zeitung 26. Juni 2023



Evangelische Akademie Frankfurt am Main

**BZ live**

Die mit **◆** gekennzeichneten Entscheidungen des BGH sind zum Abdruck in der amtlichen Sammlung vorgesehen.  
Nicht amtliche Leitsätze zu Entscheidungen des BGH sind kursiv gesetzt. Leitsätze zu Entscheidungen der Instanzgerichte sind überwiegend durch den Einsender oder die Redaktion verfasst.

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

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

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

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

Satz: mediaTEXT Jena GmbH, Richard-Sorge-Straße 6a/b, 07747 Jena, E-Mail: info@mediatext.de  
Druck: Offsetdruckerei E. Sauerland GmbH, Am Spitalacker 1, 63571 Gelnhausen, Telefon (0 60 51) 5 38 38-10

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

Im Preis inbegriffen sind die jährlichen zwei Einbanddecken.  
Bei Nichtbelieferung infolge höherer Gewalt oder infolge von Arbeitskämpfen bestehen keine Ansprüche gegen den Verlag.  
Abbestellungen nur zum Quartalsende bei dreiwöchiger Kündigungsfrist.

©2023 Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Frankfurt am Main – ISSN 0342-6971  
**Urheber- und Verlagsrechte:** Das Werk einschließlich aller seiner Teile ist urheberrechtlich geschützt. Urheberschutz besteht auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und deren Leitsätze, soweit sie vom Einsender oder der Redaktion erarbeitet oder redigiert worden sind. Jede Verwertung außerhalb der Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ist ohne Zustimmung unzulässig und strafbar. Dies gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronischen Systemen.

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

**WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV**

D3-£325

## • ZInsO-Aufsätze

**§ 765a ZPO im Insolvenzverfahren – Vollstreckungsschutz und die Auswirkungen auf die Insolvenzmasse sowie die Vergütung des Insolvenzverwalters** (S. 1233)

von Richter am Amtsgericht Dr. Thorsten Graeber, Potsdam und Dipl.-Rpflin Sylvia Wipperfurth, LL.M. (com.), Alsdorf/Aachen

**Das neue äthiopische Insolvenzrecht im Überblick** (S. 1239)

von Rechtsanwalt/Fachanwalt für Insolvenz- und Sanierungsrecht Friedrich Kraft von Kaltenborn-Stachau, Dipl.-Jur. Tanja Treib

**Warum tun sich Unternehmensverantwortliche so schwer, mit dem Risiko Cybercrime umzugehen?** (S. 1244)

von Reinald Budke-Homburg

## • ZInsO-Dokumentation

**Insolvenzmonitor I. Quartal 2023 – Top-Antragsverfahren in der Kurzanalyse** (S. 1247)

von Dr. Andreas Fröhlich, München

## • ZInsO-Rechtsprechungsreport

**Bestellung von Notgeschäftsführer bei Führungslosigkeit von GmbH** (S. 1261)

OLG Karlsruhe, Beschl. v. 27.4.2022 – 1 W 71/21 (Wx)

**Löschung aus Architektenliste wegen Unzuverlässigkeit (hier: Überschuldung)** (S. 1264)

OVG NRW, Beschl. v. 14.4.2023 – 4 B 866/21

**Pfändungsschutz/Insolvenzbeschlagnahme für vom Arbeitgeber gewährte Inflationsausgleichsprämie** (S. 1265)

AG Köln, Beschl. v. 4.1.2022 – 70 K IK 226/20

**Insolvenzrechtliche Anfechtbarkeit von Dividendenzahlungen** (S. 1271)

BGH, Urt. v. 30.3.2023 – IX ZR 121/22

**Unwirksamkeit von durch Einigungsstelle beschlossenen Sozialplan wegen wirtschaftlicher Unvertretbarkeit für sozialplanpflichtiges Unternehmen** (S. 1278)

BAG, Beschl. v. 14.2.2023 – 1 ABR 28/21

RIAG Dr. Stephan Beul  
RA Dr. Christian Brünkmans  
RA Dr. Jan de Weerth  
Prof. Dr. Diederich Eckardt  
Prof. Dr. Ulrich Foerste  
RA Dr. Michael C. Frege  
RIAG Frank Frind  
RIaBGH 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  
RIaBGH a.D. Prof. Dr. Gerhard Pape  
RA Stephan Ries  
RIaBGH Christian Röhl  
Prof. Dr. Thomas Rönnau  
Vors. RIOLG Katrin van Rossum  
Prof. Dr. Jessica Schmidt  
RIaBGH Dr. Volker Schultz  
RIaBGH Dr. Dorrit Selbmann  
RA Ralph Veil  
RIaBGH a.D. Gerhard Vill  
RIaBGH Alexander Weinland  
OSTa a.D. Raimund Weyand

## Schriftleiter:

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer





## Inhaltsverzeichnis

### ZInsO-Aktuell

### ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 24/2023

### ZInsO-Aufsätze

<b>§ 765a ZPO im Insolvenzverfahren – Vollstreckungsschutz und die Auswirkungen auf die Insolvenzmasse sowie die Vergütung des Insolvenzverwalters</b> .....	1233
von Richter am Amtsgericht Dr. Thorsten Graeber, Potsdam und Dipl.-Rpflin Sylvia Wipperfürth, LL.M. (com.), Alsdorf/Aachen	
<b>Das neue äthiopische Insolvenzrecht im Überblick</b> .....	1239
von Rechtsanwalt/Fachanwalt für Insolvenz- und Sanierungsrecht Friedrich Kraft von Kaltenborn-Stachau, Dipl.-Jur. Tanja Treib	
<b>Warum tun sich Unternehmensverantwortliche so schwer, mit dem Risiko Cybercrime umzugehen?</b> .....	1244
von Reinald Budke-Homburg	

### ZInsO-Dokumentation

<b>Insolvenzmonitor I. Quartal 2023 – Top-Antragsverfahren in der Kurzanalyse</b> .....	1247
von Dr. Andreas Fröhlich, München	

### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

<b>In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts</b> .....	1248
---	------

### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### • Insolvenz- und Sanierungsrecht

<b>Internationale Zuständigkeit bei einem Anspruch wegen existenzgefährdendem Eingriff</b> .....	1252
BGH, Beschl. v. 18.4.2023 – II ZR 184/21	
<b>Pfändung von Arbeitseinkommen: Berücksichtigung von Unterhaltspflichten nur bei deren Erfüllung durch Schuldner</b> .....	1253
BGH, Beschl. v. 18.1.2023 – VII ZB 35/20	
<b>Feststellung von (selbständig vereinbarten) Unterhaltsansprüchen als Nachlassverbindlichkeiten</b> .....	1255
OLG Celle, Urte. v. 20.3.2023 – 6 U 36/22	
<b>Bestellung von Notgeschäftsführer bei Führungslosigkeit von GmbH</b> .....	1261
OLG Karlsruhe, Beschl. v. 27.4.2022 – 1 W 71/21 (Wx)	
<b>Löschung aus Architektenliste wegen Unzuverlässigkeit (hier: Überschuldung)</b> .....	1264
OVG NRW, Beschl. v. 14.4.2023 – 4 B 866/21	
<b>Pfändungsschutz/Insolvenzbeschlagnahme für vom Arbeitgeber gewährte Inflationsausgleichsprämie</b> .....	1265
AG Köln, Beschl. v. 4.1.2022 – 70 K IK 226/20	
<b>Rückzahlungsanspruch wegen überzahlter Landeszuschüsse nach Insolvenz des Ersatzschulträgers: Aus- oder Absonderungsrecht des Landes: Masseverbindlichkeit</b> .....	1266
VG Münster, Urte. v. 22.3.2023 – 1 K 1540/20	
<b>• Insolvenzanfechtungsrecht</b>	
<b>Insolvenzrechtliche Anfechtbarkeit von Dividendenzahlungen</b> .....	1271
BGH, Urte. v. 30.3.2023 – IX ZR 121/22	
<b>(Un-)Anwendbarkeit von Anfechtungsprivileg des § 2 Abs. 1 Nr. 4 COVInsAG auf Zahlungen nach Stellung von Eigenantrag</b> .....	1276
OLG Hamburg, (Hinweis-)Beschl. v. 30.3.2022 – 11 U 169/21	

• **Insolvenzarbeits- und Sozialrecht**

- Unwirksamkeit von durch Einigungsstelle beschlossenen Sozialplan wegen wirtschaftlicher Unvertretbarkeit für sozialplanpflichtiges Unternehmen** ..... 1278  
 BAG, Beschl. v. 14.2.2023 – 1 ABR 28/21

• **Kosten- und Vergütungsrecht**

- Rechtsfolgen eines Verstoßes gegen die frühzeitige Anzeigepflicht bei der Beauftragung von Unternehmen, mit denen der Insolvenzverwalter „verbunden“ ist; Abzug der gezahlten Dienstleistervergütung von der Verwaltervergütung** ..... 1283  
 AG Hannover, Beschl. v. 24.3.2023 – 909 IN 1106/10 – 3  
 m, Anm. Haarmeyer

Mit dieser Ausgabe verteilen wir Beilagen folgender Unternehmen: Deutsches Institut für angewandtes Insolvenzrecht e.V.

Wir bitten um freundliche Beachtung.

## Impressum

### Herausgeber:

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

### Schriftleitung:

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

### Gründungsherausgeber:

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

### Urheber- und Verlagsrechte:

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

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

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

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

**Erscheinungsweise:** wöchentlich

**Anzeigenverkauf:** Gabriele Wieneber  
 Telefon: 02233/3760-7608

E-Mail: [gabriele.wieneber@wolterskluwer.com](mailto:gabriele.wieneber@wolterskluwer.com)

**Anzeigendisposition:** Karin Odening  
 Telefon: (0 22 33) 37 60-77 60

E-Mail: [anzeigen@wolterskluwer.com](mailto:anzeigen@wolterskluwer.com)

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

Manuskripte und Urteileinreichungen erbeten an den Schriftleiter

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

**Redaktion:** Lisa Sophie Reinhardt, Rechtsanwältin, Acquisition Editor  
 Wolters-Kluwer-Str. 1, 50354 Hürth

Telefon: (0 22 33) 37 60-72 36

E-Mail: [ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com](mailto:ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com)

### Einsendung von Entscheidungen

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

### Bezugspreis zzgl. Versandkosten

Jahresabonnement: € 799,00

Preis für das Einzelheft: € 32,00

### Kündigungsfrist:

6 Wochen zum Ende des Bezugsjahres

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

ISSN 2568-6380

# VersR



D3-E212



Zeitschrift für Versicherungsrecht, Haftungs- und Schadensrecht

Aus dem Inhalt

Seiten 745–808

## Aufsätze

*Oliver Sieg / Dan Schilbach* — Versicherbarkeit von Lösegeldzahlungen in der Cyberversicherung unter Berücksichtigung privatrechtlicher Beschränkungen der Vertragsfreiheit

745

*Maximilian Kosich* — Following-form-Vereinbarungen in Exzedentenversicherungsverträgen

752

## Rechtsprechung

Verwirkung des Widerspruchsrechts bei nur geringfügig fehlerhafter Widerspruchsbelehrung (OLG Karlsruhe)

763

Wirksamkeit einer Kann-Regelung zur Beitragsanpassung bei abgesenktem Schwellenwert (OLG Karlsruhe)

768

Keine Haftung des aus Gefälligkeit handelnden Geschäftsführers für Investitionen mit dem Kapital eines anderen in Krypto-Währungen (OLG Frankfurt/M.)

780

Schadensersatzanspruch des Käufers gegen den Kfz-Hersteller bei bezüglich Thermofenster falscher Übereinstimmungsbescheinigung (EuGH)

783

Inverkehrbringen eines mit Herbiziden verunreinigtes Düngemittel (BGH)

796

Auslegung einer ausdrücklich nur gegen einen Streitgenossen gerichteten Berufungsschrift als unbeschränkte Berufungseinlegung (BGH)

804

# 12

Versicherungsrecht

Verlag Versicherungswirtschaft







# Versicherungsrecht



Zeitschrift für Versicherungsrecht, Haftungs- und Schadensrecht

## Herausgeber und Hauptschriftleiter:

Prof. Dr. Manfred Wandt, Frankfurt/M.

## Weitere Mitglieder der Schriftleitung:

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

## Herausgeberbeirat:

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

## Inhalt

versr.de

### Aufsätze

- RA Dr. Oliver Sieg / RA Dr. Dan Schilbach, Düsseldorf* – Versicherbarkeit von Lösegeldzahlungen in der Cyberversicherung unter Berücksichtigung privatrechtlicher Beschränkungen der Vertragsfreiheit ..... 745
- Dr. Maximilian Kosich, Düsseldorf* – Following-form-Vereinbarungen in Exzedentenversicherungsverträgen ..... 752

### Buchbesprechungen

- Lothar Jaeger, Köln* – Cordula Schah Sedi/Frank Grotelüschen, Kapitalisierungstabellen zur Barwertberechnung von Schadensersatzrenten nach Unfällen und Behandlungsfehlern ..... 757



## Inhalt

### Rechtsprechung

#### Versicherungsvertragsrecht

##### Lebensversicherung

- Verwirkung des Widerspruchsrechts trotz fehlerhafter Widerspruchsbelehrung (OLG Frankfurt, Urt. v. 17.1.2023 – 18 U 20/22) ..... 759
- Verwirkung des Widerspruchsrechts bei nur geringfügig fehlerhafter Widerspruchsbelehrung (OLG Karlsruhe, Urt. v. 20.4.2023 – 12 U 335/21) ..... 761
- Verwirkung des Widerspruchsrechts bei nur geringfügig fehlerhafter Widerspruchsbelehrung** (OLG Karlsruhe, Urt. v. 2.5.2023 – 12 U 208/22) ..... 763

##### Krankenversicherung

- Anforderungen an die Mitteilung der maßgeblichen Gründe für die Neufestsetzung der Prämie (OLG Dresden, Beschl. v. 17.1.2023 – 4 U 1409/22) ..... 766

##### **Wirksamkeit einer Kann-Regelung zur Beitragsanpassung bei abgesenktem Schwellenwert**

(OLG Karlsruhe, Urt. v. 18.4.2023 – 12 U 277/21) ..... 768

##### Kfz-Kaskoversicherung

- Anforderungen an Fahrten auf „Motor-Rennstrecke“ (OLG Hamm, Beschl. v. 20.6.2022 – 20 U 139/22) ..... 771

#### Vertriebsrecht

##### Versicherungsmakler

- Keine Pflicht des Versicherungsmaklers bei Wechsel des VN zur Prüfung einer etwaigen Privatinsolvenz des ausscheidenden VN (OLG Hamm, Beschl. v. 1.12.2022 – 6 U 167/21) ..... 773

#### Haftungsrecht

##### Gefälligkeitsverhältnis

- Keine Haftung des aus Gefälligkeit handelnden Geschäftsführers für Investitionen mit dem Kapital eines anderen in Krypto-Währungen** (OLG Frankfurt, Urt. v. 19.4.2023 – 13 U 82/22) ..... 780

##### Kfz-Kaufvertrag

- Schadensersatzanspruch des Käufers gegen den Kfz-Hersteller bei bezüglich Thermofenster falscher Übereinstimmungsbescheinigung** (EuGH, Urt. v. 21.3.2023 – C-100/21) ..... 783

##### Nachbarrecht

- Kein Anspruch des Eigentümers gegen den Nachbarn auf Schadensersatz statt der Leistung bei Schäden durch herübergewachsene Wurzeln (BGH, Urt. v. 23.3.2023 – V ZR 67/22) ..... 792

##### Produkthaftung

- Haftung eines Zwischenhändlers bei Inverkehrbringen überwachungsbedürftiger Abfälle als EG-Düngemittel** (BGH, Urt. v. 21.3.2023 – VI ZR 1369/20) ..... 796

##### Sittenwidrige Schädigung

- Darlegungslast eines Dieselkäufers zu einem konkreten Täter und den Voraussetzungen der Sittenwidrigkeit (BGH, Urt. v. 15.11.2022 – VI ZR 35/20) ..... 799

##### Ungerechtfertigte Bereicherung

- Nachträgliche Abänderung der Tilgungsbestimmung durch einen Kfz-Haftpflichtversicherer bei irrtümlicher Tilgung fremder Schuld (LG Münster, Urt. v. 15.12.2022 – 8 O 205/22) ..... 801

## Inhalt

**Straßenverkehr***Betriebsgefahr*

Haftung des Halters eines infolge des Aufpralls eines Drittfahrzeugs ins Rollen geratenen Anhängers

(BGH, Urt. v. 7.2.2023 – VI ZR 87/22) ..... 802

**Prozessrecht***Berufung*

**Auslegung einer ausdrücklich nur gegen einen Streitgenossen gerichteten Berufungsschrift als unbeschränkte Berufungseinlegung**

(BGH, Beschl. v. 7.3.2023 – VI ZB 74/22) ..... 804

Offenlassen der Zulässigkeit der Berufung durch das Revisionsgericht bei Unbegründetheit

(BGH, Urt. v. 7.11.2022 – VIa ZR 737/21 [Ls.]) ..... 805

*Rechtliches Gehör*

Gehörsverstoß des Berufungsgerichts durch Verletzung der Pflicht zur nochmaligen Vernehmung der Zeugin eines Skiunfalls

(BGH, Beschl. v. 28.2.2023 – VI ZR 98/22) ..... 805

**Transportrecht***Luftbeförderungsvertrag*

Ausgleichsanspruch des Fluggastes bei Durchführung des Flugs nach Insolvenz der Fluggesellschaft

(BGH, Urt. v. 9.3.2023 – IX ZR 91/22) ..... 806



## Ihr VVW Newsletter

### Versicherungsrecht und Versicherungswirtschaft:

- Bücher und Online-Module
- Neuigkeiten aus der Wissenschaft
- Veranstaltungen und Events

Verlag Versicherungswirtschaft 

Melden Sie sich jetzt kostenfrei an unter [vwheute.de](http://vwheute.de)

12 | 2023

114. Jahrgang  
15. Juni 2023  
S. 593–648  
PVSt 6012

# GmbHR



WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-L43

## GmbHRundschau

Herausgegeben von der Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt

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

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

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

**Aufsätze > Thomas Wachter** – Veröffentlichung von Geburtsdatum und Wohnort eines GmbH-Geschäftsführers im Handelsregister – zugleich Besprechung zu OLG Celle, Beschl. v. 24.2.2023 – 9 W 16/23, GmbHR 2023, 610 ..... 593

**Lukas Beck** – Satzungsdurchbrechende Gesellschafterbeschlüsse im Gesellschaftsrecht und im Steuerrecht ..... 597

**Rechtsprechung > Geschäftsführerhaftung:** Erstreckung des haftungsrechtlichen Schutzbereichs des Organ- und Anstellungsvertrags eines GmbH-Geschäftsführervertrags auf eine KG (BGH, Urt. v. 14.3.2023 – II ZR 162/21) m. Anm. Lennart M. Werbeck ..... 603

**Datenschutz:** Registerrechtlicher Anspruch auf Löschung persönlicher Daten aus Handelsregister (OLG Celle, Beschl. v. 24.2.2023 – 9 W 16/23, nrkr.) ..... 610

**Umwandlungsrecht:** Keine Vorlage eines Verschmelzungsberichts bei Verschmelzung arbeitnehmerloser Gesellschaften (OLG Düsseldorf, Beschl. v. 2.2.2023 – 3 Wx 22/22, rkr.) ..... 611

**Körperschaftsteuer:** Wirtschaftliches Eigentum an einem GmbH-Anteil bei einem Unter-Unterbeteiligungsverhältnis (BFH, Urt. v. 23.11.2022 – I R 36/19) ..... 624

**Einkommensteuer:** Steuerfreiheit der Vorteile des Arbeitnehmers aus der Nutzung eines betrieblichen Telekommunikationsgeräts (BFH, Urt. v. 23.11.2022 – VI R 50/20) ..... 629

**GmbHR im Blickpunkt**

**Jan Heiner Nedden / Nicole Grohmann** – Reform des Schiedsverfahrensrechts: BMJ veröffentlicht Eckpunkte ..... R176

**ottoschmidt**



86209472312



# GmbHR

## 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 & Anschütz, Mannheim · Prof. Dr. Johannes Wertenbruch, Philipps-Universität Marburg

### Herausgeber-Beirat:

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

## Inhalt

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

### Aufsätze

**Dr. Thomas Wachter – Veröffentlichung von Geburtsdatum und Wohnort eines GmbH-Geschäftsführers im Handelsregister** – zugleich Besprechung zu OLG Celle, Beschl. v. 24.2.2023 – 9 W 16/23, GmbHR 2023, 610

Viele Jahrzehnte lang war es völlig selbstverständlich, dass im Handelsregister eine Vielzahl von (auch persönlichen) Daten veröffentlicht werden. Mit der zunehmenden Bedeutung des Datenschutzes wird diese Praxis aber immer öfter kritisch hinterfragt. Viele Fragen sind dabei noch nicht abschließend geklärt. Eine aktuelle Entscheidung des OLG Celle hat nunmehr erfreulicherweise die Publizitätsfunktion des Handelsregisters gestärkt. .... 593

**Dr. Lukas Beck – Satzungsdurchbrechende Gesellschafterbeschlüsse im Gesellschaftsrecht und im Steuerrecht**

Der BFH entschied mit Urteil vom 28.9.2022 – VIII R 20/20, dass satzungsdurchbrechende Gesellschafterbeschlüsse zur Gewinnverteilung in der GmbH steuerrechtlich beachtlich sind. Die Entscheidung widerspricht der bisherigen Verwaltungspraxis, die sich auf das BMF-Schreiben vom 17.12.2013 – IV C 2 – S 2750 a/11/10001 (BStBl. I 2014, 63) stützt und billigt damit den Gesellschaftern auch im Steuerrecht den ihnen im Gesellschaftsrecht zukommenden weiten Gestaltungsspielraum zu. Der Beitrag beleuchtet die Voraussetzungen dieser Gestaltungsmöglichkeit und die Auswirkungen der Entscheidung des BFH. .... 597



## Inhalt

**Rechtsprechung****Gesellschaftsrecht**

**Geschäftsführerhaftung:** Erstreckung des haftungsrechtlichen Schutzbereichs des Organ- und Anstellungsvertrags eines GmbH-Geschäftsführervertrags auf eine KG

(BGH, Urt. v. 14.3.2023 – II ZR 162/21)

*m. Anm. Lennart M. Werbeck* ..... 603

**GmbH-Recht:** Zur Parteifähigkeit einer GmbH im Passivprozess bei Ersatzanspruch gegen Liquidator

(KG, Beschl. v. 2.3.2023 – 10 U 92/21) ..... 608

**Datenschutz:** Registerrechtlicher Anspruch auf Löschung persönlicher Daten aus Handelsregister

(OLG Celle, Beschl. v. 24.2.2023 – 9 W 16/23) ..... 610

**Umwandlungsrecht:** Keine Vorlage eines Verschmelzungsberichts bei Verschmelzung arbeitnehmerloser Gesellschaften

(OLG Düsseldorf, Beschl. v. 2.2.2023 – 3 Wx 22/22) ..... 611

**Personengesellschaftsrecht:** Gesellschaftsvertrag einer stillen Gesellschaft kann zur erleichterten Kündigung der Gesellschaft berechtigende wichtige Gründe festlegen

(OLG Hamm, Urt. v. 1.2.2023 – 8 U 29/22) ..... 614

**Umwandlungsrecht:** Zum Negativtest für das Grundbuchamt bei Übertragung des Vermögens eines eingetragenen Einzelkaufmanns auf GmbH

(OLG Naumburg, Beschl. v. 12.12.2022 – 12 Wx 34/22) ..... 619

**Steuerrecht**

**Abgabenordnung:** BMF-Richtsätze als geeignete Schätzungsgrundlage

(BFH, Beschl. v. 14.12.2022 – X R 19/21) ..... 621

**Körperschaftsteuer:** Wirtschaftliches Eigentum an einem GmbH-Anteil bei einem Unter-Unterbeteiligungsverhältnis

(BFH, Urt. v. 23.11.2022 – I R 36/19) ..... 624

**Einkommensteuer:** Steuerfreiheit der Vorteile des Arbeitnehmers aus der Nutzung eines betrieblichen Telekommunikationsgeräts

(BFH, Urt. v. 23.11.2022 – VI R 50/20) ..... 629

**Ertragsteuer:** Zurechnung der Einkünfte bei Einräumung eines unentgeltlichen Quotenießbrauchs am Gesellschaftsanteil einer vermögensverwaltenden Personengesellschaft

(BFH, Urt. v. 15.11.2022 – IX R 4/20) ..... 633

**Körperschaftsteuer:** Körperschaftsteuerrechtliche Organschaft im Fall der Insolvenz

(BFH, Urt. v. 2.11.2022 – I R 29/19) ..... 638

**Umsatzsteuer:** Steuerentstehung und -berichtigung bei späterer Vereinnahmung des Entgelts

(BFH, Beschl. v. 28.9.2022 – XI R 28/20) ..... 643

**Fragen Sie die Spezialisten.**

Systematische und praxisnahe Erläuterung der internationalsteuerlichen Aspekte von Umstrukturierungen.

Die topaktuelle Neuauflage beinhaltet das Umwandlungsrichtlinie-UmsG sowie einige neue Kapitel.

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

## Inhalt

**GmbHR Report****GmbHR im Blickpunkt**

*Jan Heiner Nedden, M.M. / Dr. Nicole Grohmann* – Reform des Schiedsverfahrensrechts: BMJ veröffentlicht Eckpunkte ..... R176

**Unternehmensrecht**

OLG Nürnberg: Einzelfallentscheidungen vs. Compliance-Pflichten (*Stephan Ulrich*) ..... R178

NDR: Wie kann man nur einen Krieg anfangen... (*Stephan Ulrich*) ..... R178

**Steuer- & Bilanzrecht**

BFH: Bildung einer Pensionsrückstellung nach § 6a Abs. 1 Nr. 2 EStG bei Pensionszusage unter Vorbehalt (*Christian Levedag*) ..... R178

BFH: Keine Identität zwischen einer Erbengemeinschaft und einer aus den Miterben gebildeten GbR (*Christian Levedag*) ..... R179

BFH: Geschäftsführerhaftung (*Christian Levedag*) ..... R180

Bundestag: Gesetz zur Offenlegung von Ertragsteuerinformationen (Public Country-by-Country Reporting) beschlossen (*Georg Geberth / Martin Bartelt*) ..... R180

Elster: Der Digitale Gewerbesteuerbescheid startet (*Georg Geberth / Martin Bartelt*) ..... R181

**Arbeits- & Sozialrecht**

BAG: Sonderzahlungen aufgrund betrieblicher Übung (*Martin Pröpfer*) ..... R181

LAG Baden-Württemberg: Inanspruchnahme wegen nachrichteter Lohnsteuer (*Martin Pröpfer*) ..... R182

LAG München: Elternteilzeit und Vergütungsanspruch (*Martin Pröpfer*) ..... R183

LAG Sachsen: Mitarbeiterumfrage durch den Betriebsrat (Fragebogenaktion) (*Martin Pröpfer*) ..... R184

**Wirtschafts-Praxis**

Nutzung von Bankfilialen durch mittelständische Unternehmen (*Marianne Gajo*) ..... R185

**Zeitschriftenspiegel**

Gesellschaftsrecht ..... R186

Steuerrecht ..... R187

**Buchbesprechungen**

Fuhrmann/Wälzholz, Formularbuch Gesellschaftsrecht (*Thomas Wachter*) ..... R187

**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.**

Um etwas durchzusetzen,  
braucht es einen überzeugenden Plan.  
**Otto Schmidt online**

**Gesellschafts-  
recht**

4  
Wochen  
gratis  
nutzen!

Aktionsmodul

Meinungsführende Fachliteratur für  
das Handels- und Gesellschaftsrecht.

195 € pro Monat für 3 Nutzer.  
**otto-schmidt.de/akgr**

# NZG

# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

WU  
D3-Z196

## Herausgeber

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

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

## Aus dem Inhalt

*J. Lübke*

Gesellschaftsrecht nach dem Zukunftsfinanzierungs-  
gesetz (Editorial) 765

*B. Grunewald*

Unabhängigkeit von Aufsichtsräten – Organtätigkeit  
bei Konkurrenzunternehmen 767

*M. Reiff*

Verantwortungseigentum im GmbHG? 770

*D. Markworth*

Martin Henssler zum 70. Geburtstag 778

*OLG Hamm*

Ausschließung eines Kommanditisten –  
Rechtmäßigkeit der Gesellschafterbeschlüsse 779

*BGH*

Treuepflichtverletzung bei missbräuchlicher  
Einreichung fehlerhafter Gesellschafterliste 784

*BGH*

Haftung der Gründungsgesellschafter wegen  
vorvertraglicher Pflichtverletzung 791

*EuGH*

Besteuerung der Veräußerung von Vermögenswerten  
innerhalb eines Konzerns 804



# 17/2023

15. Juni 2023

26. Jahrgang S. 765–812





# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

NZG 17/2023

26. Jahrgang · 15. Juni 2023 · Seite 765–812

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

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

## Inhalt

Editorial	<i>J. Lübke</i> , Gesellschaftsrecht nach dem Zukunftsfinanzierungsgesetz	765
Report	Europa: EU-Parlament stimmt für strenges Lieferkettengesetz	766
	EU-Patente: Einheitliches Patentgericht gestartet	766
	Kleine Anfrage: Hilfe bei Unternehmensnachfolge	766
Aufsätze	<i>B. Grunewald</i> , Unabhängigkeit von Aufsichtsräten – Organtätigkeit bei Konkurrenzunternehmen	767
	<i>M. Reiff</i> , Verantwortungseigentum im GmbHG? Zur Forderung nach einer eigenständigen Rechtsform mit gebundenem Vermögen	770
Bericht	<i>G. Burwitz</i> , Neuere Entwicklungen im Steuerrecht – Einlagenrückgewähr aus Drittstaaten	776
Personalien	<i>D. Markworth</i> , Martin Henssler zum 70. Geburtstag	778

## Rechtsprechung

### Personengesellschaftsrecht

OLG Hamm	01.03.2023 – 8 U 48/22	Wichtiger Grund für die Ausschließung eines Kommanditisten – Rechtmäßigkeit der Gesellschafterbeschlüsse	779
----------	------------------------	--	-----

### Kapitalgesellschaftsrecht

BGH	08.11.2022 – II ZR 91/21	Treuepflichtverletzung bei missbräuchlicher Einreichung fehlerhafter Gesellschafterliste	784
-----	--------------------------	--	-----

## Kapitalmarktrecht

BGH	25.10.2022 – II ZR 22/22	Haftung der Gründungsgesellschafter wegen vorvertraglicher Pflichtverletzung	791
BGH	20.09.2022 – XI ZB 34/19	Vorrang der spezialgesetzlichen Prospekthaftung des Treuhandkommanditisten	799

## Handels- und Registerrecht

OLG Bbg.	31.01.2023 – 7 W 12/23	Klauselerteilung an den Rechtsnachfolger einer gelöschten Personengesellschaft	803
----------	------------------------	--	-----

## Insolvenzrecht

BGH	13.10.2022 – IX ZR 266/20	Bestätigung des Entnahmerechts des gemeinsamen Vertreters aus der Insolvenzquote – Vergütung des gemeinsamen Vertreters	803
-----	---------------------------	---	-----

## Steuerrecht

EuGH	16.02.2023 – C-707/20	Besteuerung der Veräußerung von Vermögenswerten innerhalb eines Konzerns	804
BfH	14.09.2022 – I R 13/20	Gewerbesteuerrechtliche Hinzurechnung nach § 8 Nr. 4 GewStG bei so genannter Drittanstellung von Geschäftsführern	810

ISSN 1434-9272

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

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

#### Schriftleitung:

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

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

#### Manuskripte und andere Einsendungen:

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

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

#### Redaktionsrichtlinie C.H.BECK:

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

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

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München. Media-Beratung: Telefon (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](mailto:anzeigen@beck.de) Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Mehlmg.*

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-3 98, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDE33XXX. Amtsgericht München, HRA 48 045. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h.c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

Erscheinungsweise: Dreimal im Monat.

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

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

#### KundenServiceCenter:

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

#### Abbestellung:

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

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

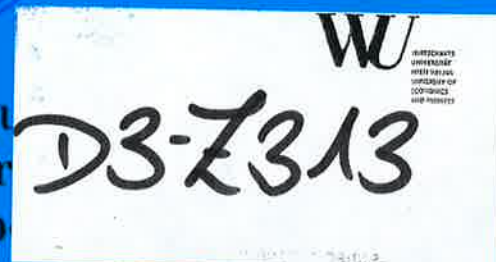
**Hinweis gemäß Art. 21 Abs. 1 DSGVO:** Bei Anschriftenänderung kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeauftrag gestellt ist. Hiergegen kann jederzeit mit Wirkung für die Zukunft Widerspruch bei der Post AG eingelegt werden.

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



# der gemeinde haushalt

**6** Fachzeitschrift  
für das kommunale Haushalts- und  
**2023** das Kassen-, Rechnungs- und Pr  
**124. Jahrgang** das gesamte kommunale Abgab



## Inhalt

### Aufsätze

- Prof. Dr. Andreas Burth**, Dozent für allgemeine Betriebswirtschaftslehre und kommunales Management an der Ostfalia Hochschule in Salzgitter  
Wertpapiersschulden bleiben in Kommunen die Ausnahme ..... 121
- Prof. Dr. Bettina Golombiewski**, Professorin für kommunales Finanzmanagement an der Hochschule für Polizei und öffentliche Verwaltung NRW, Abteilung Duisburg und  
**Nadine Wagner**, Lehrende an der Hochschule für Polizei und öffentliche Verwaltung NRW, Abteilung Gelsenkirchen/Hagen  
Probleme der Jahresabschlusserstellung der vom Hochwasser 2021 betroffenen Kommunen in NRW, Teil 2: Immobilienvermögen - dargestellt am Beispiel einer Straße ..... 124
- Volker Lenzen**, LL.M., Mitarbeiter einer Kommunalverwaltung in Nordrhein-Westfalen  
Erkenntnisse aus der Corona-Pandemie für die Kommunalverwaltung (Teil 1) ..... 132
- Aus der Rechtsprechung** ..... 139

# Recht der Internationalen Wirtschaft

RIW

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z200

6 | 2023

Betriebs-Berater International

9.6.2023 | 69. Jg.  
Seiten 321–396

## DIE ERSTE SEITE

**Dr. Katharina Parameswaran** und **Dr. Benjamin Parameswaran**

Die nächste Stufe der deutsch-indischen Beziehungen

## AUFSÄTZE

**Professor Dr. Daniela Seeliger** und **Tobias Rump, Rechtsanwalt**

Der neue Digital Markets Act – die digitale Revolution des Kartellrechts? | 321

**Professor Dr. Reiner Quick, Professor Dr. Daniel Sánchez-Toledano** und **Professor Dr. Joaquín Sánchez-Toledano**

Berufsrechtliche und zivilrechtliche Sanktionen spanischer Wirtschaftsprüfer bei Pflichtverletzungen | 329

**Fredrik Højjord, Cornelius Häusler** und **Joachim Hasenmüller**

Umsatzsteuerverfahren beim Online-Handel mit Endverbrauchern in Norwegen | 334

## LÄNDERREPORT

**Professor Dr. Rainer Wedde**

Länderreport Russische Föderation | 338

## INTERNATIONALES WIRTSCHAFTSRECHT

**EuGH:** EuGVVO – wirksame Gerichtsstandsvereinbarung in Versicherungssachen | 345

**EuGH:** Kein Erlass eines Europäischen Kontenpfändungsbeschlusses bei ungewisser Höhe der Schuld –  
angedrohtes Zwangsgeld | 349

**EuGH:** Verfahrenseinleitendes Schriftstück i. S. d. Lugano-Übereinkommens | 353

**EuGH:** Unionsmarke – Gerichtsstand bei markenrechtlicher Verletzungsklage | 355

**EuGH:** Wettbewerbswidriges Verhalten selbstständiger Vertriebshändler – Zurechnung gegenüber dem  
Hersteller bei Vorliegen einer sog. wirtschaftlichen Einheit | 359

**EuGH:** DSGVO – Reichweite der Vorlagepflicht von Dokumenten im Zivilprozess | 364

**EuGH:** Verstoß gegen die DSGVO – Ersatz immaterieller Schäden | 369

**EuGH:** Kein Erlöschen des Urlaubsanspruchs bei Krankheit vor Eintritt in die passive Altersteilzeitphase | 373

**EuGH:** Schutz von Arbeitnehmern durch Insolvenzgeld – Legaldefinition des Arbeitnehmers | 376

**EuGH:** Gleichbehandlung der Leiharbeitnehmer bei der Urlaubsabgeltung | 379

**EuGH:** Prüfung ungewöhnlich niedriger Angebote im Vergabeverfahren | 384

## INTERNATIONALES STEUERRECHT UND ZOLLRECHT

**EuGH:** Mehrwertsteuergruppe – Bildung einer Organschaft und Bestimmung des Organträgers | 389

**EuGH:** Vorsteuerabzug bei Dreiecksgeschäften – rückwirkende Berichtigung der Rechnung | 395

## Inhaltsverzeichnis

### Die erste Seite

#### Die nächste Stufe der deutsch-indischen Beziehungen

Dr. Katharina Parameswaran, M.A., Richterin, und  
Dr. Benjamin Parameswaran, Rechtsanwalt, beide Hamburg

### Aufsätze:

#### Der neue Digital Markets Act – die digitale Revolution des Kartellrechts?

Professor Dr. Daniela Seeliger, LL.M., Rechtsanwältin, und  
Tobias Rump, Rechtsanwalt, beide Düsseldorf ..... 321

#### Berufsrechtliche und zivilrechtliche Sanktionen spanischer Wirtschaftsprüfer bei Pflichtverletzungen

Professor Dr. Reiner Quick, Darmstadt, Professor Dr. Daniel Sánchez-Toledano, Málaga, und Professor Dr. Joaquín Sánchez-Toledano, Málaga ..... 329

#### Umsatzsteuerverfahren beim Online-Handel mit Endverbrauchern in Norwegen

Fredrik Højjord, Revisor, Cornelius Häusler und  
Joachim Hasenmüller, Steuerberater, alle Oslo ..... 334

### Länderreport:

#### Länderreport Russische Föderation

Professor Dr. Rainer Wedde, Wiesbaden ..... 338

### Internationales Wirtschaftsrecht:

**EuGH:** EuGVVO – wirksame Gerichtsstandsvereinbarung in Versicherungssachen (27. 4. 2023 – Rs. C-352/21) ..... 345

**EuGH:** Kein Erlass eines Europäischen Kontenpfändungsbeschlusses bei ungewisser Höhe der Schuld – angedrohtes Zwangsgeld (20. 4. 2023 – Rs. C-291/21) ..... 349

**EuGH:** Verfahrenseinleitendes Schriftstück i. S. d. Lugano-Übereinkommens (30. 3. 2023 – Rs. C-343/22) ..... 353

**EuGH:** Unionsmarke – Gerichtsstand bei markenrechtlicher Verletzungsklage (27. 4. 2023 – Rs. C-104/22) ..... 355

**EuGH:** Wettbewerbswidriges Verhalten selbstständiger Vertriebshändler – Zurechnung gegenüber dem Hersteller bei Vorliegen einer sog. wirtschaftlichen Einheit (19. 1. 2023 – Rs. C-680/20) ..... 359

**EuGH:** DSGVO – Reichweite der Vorlagepflicht von Dokumenten im Zivilprozess (2. 3. 2023 – Rs. C-268/21) ..... 364

**EuGH:** Verstoß gegen die DSGVO – Ersatz immaterieller Schäden (4. 5. 2023 – Rs. C-300/21) ..... 369

**EuGH:** Kein Erlöschen des Urlaubsanspruchs bei Krankheit vor Eintritt in die passive Altersteilzeitphase (27. 4. 2023 – Rs. C-192/22) ..... 373

**EuGH:** Schutz von Arbeitnehmern durch Insolvenzgeld – Legaldefinition des Arbeitnehmers (5. 5. 2022 – Rs. C-101/21) ..... 376

**EuGH:** Gleichbehandlung der Leiharbeiter bei der Urlaubsabgeltung (12. 5. 2022 – Rs. C-426/20) ..... 379

**EuGH:** Prüfung ungewöhnlich niedriger Angebote im Vergabeverfahren (15. 9. 2022 – Rs. C-669/20) ..... 384

### Internationales Steuerrecht und Zollrecht:

**EuGH:** Mehrwertsteuergruppe – Bildung einer Organschaft und Bestimmung des Organträgers (1. 12. 2022 – Rs. C-141/20) ..... 389

**EuGH:** Vorsteuerabzug bei Dreiecksgeschäften – rückwirkende Berichtigung der Rechnung (8. 12. 2022 – Rs. C-247/21) ..... 395

**EuGH:** Mehrwertsteuerpflicht für eine nach AGB erhobene Kontrollgebühr auf einem privaten Parkplatz (20. 1. 2022 – Rs. C-90/20) ..... 396

**EuGH:** Rückforderung von zu Unrecht in Rechnung gestellter Mehrwertsteuer (13. 10. 2022 – Rs. C-397/21) ..... 396

**EuGH:** Einfuhrmehrwertsteuer – Ort der Steuer-schuld bei zollrechtswidriger Einfuhr von einem in einem Drittstaat zugelassenen Kfz (8. 9. 2022 – Rs. C-368/21) . . . . . 396

**BFH:** Nebeneinander von DBAs (1. 6. 2022 – I R 30/18) . . . . . 396

### Rubriken:

RIW-Impressum S. IV

**Geschäftsführung:** Peter Esser (Sprecher), Sönke Reimers (Sprecher), Thomas Berner, Markus Gotta

**Leitender Redakteur:** Dr. Roland Abele

**Ständige Mitarbeiter:** Dr. Kilian Bälz, LL.M., Berlin/Kairo; Prof. Dr. Klaus Peter Berger, LL.M., Köln; Prof. Dr. Gudula Deipenbrock, Berlin; Prof. Dr. Dres. h. c. Werner F. Ebke, LL.M., Heidelberg; Prof. Dr. Horst Eidenmüller, LL.M., Oxford; Prof. Dr. Dr. h. c. Holger Fleischer, LL.M., Hamburg; Dr. Constantin Frank-Fable, LL.M., Abu Dhabi; Prof. Dr. Jan von Hein, Freiburg i. Br.; Prof. Dr. Abbo Junker, München; Prof. Dr. Dr. h. c. Peter Kindler, München; Christian Klein, Paris; Prof. Dr. Georg E. Kodek, LL.M., Wien; Prof. Dr. Herbert Kronke, Heidelberg; Prof. Dr. Ulrich Magnus, Hamburg; Prof. Dr. Hanno Merkt, LL.M., Freiburg i. Br.; Prof. Dr. Christoph G. Paulus, Berlin; Prof. Dr. Thomas Pfeiffer, Heidelberg; Prof. Dr. Dörte Poelzig, M. jur., Hamburg; Prof. Dr. Dr. h. c. Rolf A. Schütze, Stuttgart; Prof. Dr. Dr. Peter Sester, Rio de Janeiro; Prof. Dr. Kurt Siehr, Hamburg; Prof. Dr. iur. Dipl. oec. Gerald Spindler, Göttingen; Prof. Dr. Dres. h. c. Rolf Stürner, Freiburg i. Br.; Klaus Vorpeil, Mainz; Prof. Dr. Bernd Waas, Frankfurt a. M.; Dr. Stephan Wilske, LL.M., Stuttgart.

D3-Z132

# Die Öffentliche Verwaltung



# DOV

Zeitschrift für öffentliches Recht  
und Verwaltungswissenschaft

76. Jahrgang Juni 2023  
Heft 12 Seiten 489–524

www.doev.de  
Kohlhammer

# 12

**Roland Ismer**, Antrag auf  
nachträgliche Begründung  
von Verwaltungsakten

**Bert Schaffarzik**, Die kommunal-  
aufsichtliche Ersatzvornahme  
als bicephales Chamäleon oder  
kompakte Figur

**Antje Neelen**, Die gleichheits-  
gerechte Finanzierung parteinaher  
Stiftungen

**BVerfG**, Finanzierung parteinaher  
Stiftungen

**Buchbesprechung**

# Inhaltsverzeichnis

## Abhandlungen

<i>Roland Ismer</i> , Nürnberg, Antrag auf nachträgliche Begründung von Verwaltungsakten .....	489
<i>Bert Schaffarzik</i> , Chemnitz, Die kommunalaufsichtliche Ersatzvornahme als bicephales Chamäleon oder kompakte Figur .....	497
<i>Antje Neelen</i> , Osnabrück, Die gleichheitsgerechte Finanzierung parteinaher Stiftungen – Zugleich Besprechung von BVerfG, Urteil vom 22. Februar 2023 – 2 BvE 3/19 .....	504

---

## Buchbesprechung

<i>Horst Dreier</i> (Hrsg.), Repräsentation und Legitimität im Verfassungs- und Umweltstaat ( <i>Michael Kilian</i> ) .....	511
---	-----

---

## Rechtsprechung

BVerfG, Urteil vom 22.2.2023 – 2 BvE 3/19 – Finanzierung parteinaher Stiftungen (vgl. Beitrag <i>Neelen</i> ) .....	513
---	-----

# ABGABEN-, FINANZ- UND STEUERRECHT

BFG-ERKENNTNISSE ZUM ABGABEN- UND STEUERRECHT

2023 / Heft 3, Seiten 81–120 (21. Jahrgang)



D3-Z44



## Steuer & Service

82 Gleichbehandlungsgrundsatz bei der Vertreterhaftung

## Bundesfinanzgericht

- 86 BFG-kompakt – Gesamtübersicht veröffentlichter BFG-Erkenntnisse
- 87 Nachweisvoraussetzungen für Behindertenfreibetrag und Krankendiätverpflegung
- 90 Pendlerpauschale bei Verfügbarkeit eines Werkverkehrs
- 92 Keine Gebührenbefreiung einer auch coronabedingten Verlängerung des Bestandvertrags
- 93 Folgeprovisionen eines pensionierten Versicherungsvertreters – Arbeitnehmer- und Verkehrsabsatzbetrag?
- 95 Unentgeltliche Geschäftsführertätigkeit stellt keine Einkunftsquelle dar
- 97 Entgeltliche Einräumung einer Option; Mietvertrag zwischen einer GmbH und ihrem Gesellschafter-Geschäftsführer
- 102 Zulässigkeit einer Bescheidberichtigung nach § 4 Abs 2 Z 2 EStG 1988 iVm § 293b BAO, wenn die „Unrichtigkeiten“ nur aufgrund eines weiteren Ermittlungsverfahrens erkennbar waren?
- 105 Freiwillige Abfertigung gemäß § 67 Abs 6 EStG 1988
- 108 Notwendigkeit der Bezeichnung der Behörde „als Finanzstrafbehörde“
- 110 BFG-Erkenntnisse „kurz & bündig“

## Verwaltungsgerichtshof

112 Anhängige Amtsrevisionen

Herausgeber: Hubert W. Fuchs und Klaus Hilber



# INHALT



## STEUER & SERVICE

- 82 Gleichbehandlungsgrundsatz bei der Vertreterhaftung  
(Christoph Ritz)

## BUNDESFINANZGERICHT

- 86 Gesamtübersicht veröffentlichter BFG-Erkenntnisse  
(Klaus Hilber)
- 87 Nachweisvoraussetzungen für Behindertenfreibetrag und Krankendiätverpflegung  
BFG 12.1.2023, RV/7103190/2022 (Peter Pülzl)
- 90 Pendlerpauschale bei Verfügbarkeit eines Werkverkehrs  
BFG 7.3.2023, RV/3100334/2014 (Klaus Hilber)
- 92 Keine Gebührenbefreiung einer auch coronabedingten Verlängerung des Bestandvertrags  
BFG 1.3.2023, RV/6100335/2021 (Clemens Endfellner)
- 93 Folgeprovisionen eines pensionierten Versicherungsvertreters – Arbeitnehmer- und Verkehrsabsatzbetrag?  
BFG 13.2.2023, RV/7103223/2016 (Hubert W. Fuchs)
- 95 Unentgeltliche Geschäftsführertätigkeit stellt keine Einkunftsquelle dar  
BFG 24.3.2022, RV/7102008/2021 (Klaus Hilber)
- 97 Entgeltliche Einräumung einer Option; Mietvertrag zwischen einer GmbH und ihrem  
Gesellschafter-Geschäftsführer  
BFG 19.1.2023, RV/7104332/2019 (Klaus Hilber)
- 102 Zulässigkeit einer Bescheidberichtigung nach § 4 Abs 2 Z 2 EStG 1988 iVm § 293b BAO, wenn die  
„Unrichtigkeiten“ nur aufgrund eines weiteren Ermittlungsverfahrens erkennbar waren?  
BFG 13.2.2023, RV/3100222/2021 (Hubert W. Fuchs)
- 105 Freiwillige Abfertigung gemäß § 67 Abs 6 EStG 1988  
BFG 6.3.2023, RV/6100215/2021 (Hubert W. Fuchs)
- 108 Notwendigkeit der Bezeichnung der Behörde „als Finanzstrafbehörde“  
BFG 1.3.2023, RV/3300001/2023 (Hubert W. Fuchs)
- 110 BFG-Erkenntnisse kurz & bündig  
(Hubert W. Fuchs)

## VERWALTUNGSGERICHTSHOF

- 112 ANHÄNGIGE AMTSREVISIONEN  
(Hubert W. Fuchs)
- 116 Buchbesprechungen
- 120 Herausgeber, Autoren
- U3 Impressum

# EuZW

## Europäische Zeitschrift für Wi

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-ZG 7

### In Zusammenarbeit mit der Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Jürgen Basedow †  
Dr. Andreas von Bonin  
Prof. Dr. Dr. h. c. Susanne Kalss  
Dr. Ulrich Karpenstein  
Dr. Manuel Kellerbauer  
Johannes Laitenberger  
Prof. Dr. Katja Langenbucher  
Dr. Luigi Malferrari  
Prof. Dr. Dr. h. c. Ingolf Pernice  
Prof. Dr. Dr. h. c. Uwe H. Schneider  
Dr. Dominik Schnichels  
Dr. Ulrich Soltész  
Prof. Dr. Walter A. Stoffel  
Prof. Dr. Stephan Wernicke  
Prof. Dr. Ferdinand Wollenschläger

### Aus dem Inhalt

- Christian Rolfs  
Mehr Transparenz wagen (Gastkommentar) 489
  - Dennis Fritz  
Foreign Direct Investment in Germany and the UK 493
  - Ingvar Daute/Alicia Sütthoff  
Vereinbarkeit von Produktbeobachtungspflicht  
und Datenschutz beim autonomen Kraftfahrzeug 500
  - Markus Ludwigs  
Unionsrechtliche Rahmenseetzungen zur  
Bewältigung der Energiekrise 506
  - Andreas J. Baumert  
Fremdbesitzverbot im Umbruch 512
- 
- EuGH  
Versicherungsrecht: Nationale Regeln zum  
immateriellen Schadensersatz für Angehörige  
unionsrechtskonform  
(m. Anm. Thomas Thiede) 517
  - BAG  
Arbeitsrecht: Geringere Vergütung von  
Minijobbern – Diskriminierung von Teilzeit-  
beschäftigten 520
  - AGH Bayern  
Berufsrecht: Auswärtige Kapitalbeteiligung an  
Rechtsanwaltsgesellschaft 524
  - EuGH  
Produktsicherheitsrecht: Recht des Wirtschafts-  
teilnehmers auf Vervollständigung einer RAPEX-  
Meldung 532

  
C.H. BECK

# 11/2023

19. Juni 2023  
34. Jahrgang S. 489–536



5450202311

# Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

European Journal of Business Law · Revue Européenne de Droit Economique

## EuZW 11/2023

19. Juni · 34. Jahrgang 2023 · Seite 489–536



## Inhalt

<b>Gastkommentar</b>	<b>Christian Rolfs</b> Mehr Transparenz wagen	489
<b>Europa-Report</b>	Zollunion, Einheitliches Patentsystem und Patentgericht	491
<b>Aufsätze und Berichte</b>	<b>Dennis Fritz</b> Foreign Direct Investment in Germany and the UK	493
	<b>Ingvar Daute/Alicia Sütthoff</b> Vereinbarkeit von Produktbeobachtungspflicht und Datenschutz beim autonomen Kraftfahrzeug	500
	<b>Markus Ludwigs</b> Unionsrechtliche Rahmenseetzungen zur Bewältigung der Energiekrise	506
<b>Zur Rechtsprechung</b>	<b>Andreas J. Baumert</b> Fremdbesitzverbot im Umbruch	512

## Rechtsprechung

EuGH	15.12.2022 – C-577/21	Versicherungsrecht: Nationale Regeln zum immateriellen Schadensersatz für Angehörige unionsrechtskonform <b>(m. Anm. Thomas Thiede, S. 520)</b>	517
BAG	18.01.2023 – 5 AZR 108/22	Arbeitsrecht: Geringere Vergütung von Minijobbern – Diskriminierung von Teilzeitbeschäftigten	520
AGH Bayern	20.04.2023 – BayAGH III-4-20/21	Berufsrecht: Auswärtige Kapitalbeteiligung an Rechtsanwalts-gesellschaft	524
EuGH	17.05.2023 – C-626/21	Produktsicherheitsrecht: Recht des Wirtschaftsteilnehmers auf Vervollständigung einer RAPEX-Meldung	532
EuGH	27.04.2023 – C-537/20	Steuerrecht: Fondsbesteuerung nach dem InvStG 2004 (Ls.)	536

D3-Z105

# RdM



## Recht der Medizin

### Beiträge

#### Privatbegräbnisstätten in Wien und ihre Abgrenzung von Bestattungsanlagen

Anna Obereder

#### Eine berufsrechtliche Einordnung „patientennaher Tests“ iSd IVDR

Thomas Wagner, Christoph Buchta, Andrea Griesmacher, Christian Schweiger und Karl Stöger

#### Finanzielle Teilhabe an Gesundheitsleistungen (II)

Gerhard W. Huber und Jakob Dietrich

### Rechtsprechung

#### Nasentropfen – Arzneimittel oder Medizinprodukte?

Claudia Steinböck

#### Zum Verhältnis von täglicher und wöchentlicher Ruhezeit

Lukas Stärker

#### Ersatzanspruch nach dem EpiG bei Aufhebung einer von mehreren anwendbaren V

Lilo Martini

# Inhalt

---

## Editorial

- Corona-Strafen zurückzahlen? ..... 81  
*Christian Kopetzki*

## Beiträge

- Privatbegräbnisstätten in Wien und ihre Abgrenzung  
von Bestattungsanlagen ..... 83  
*Anna Obereder*
- Eine berufsrechtliche Einordnung „patientennaher  
Tests“ iSd IVDR ..... 89  
*Thomas Wagner, Christoph Buchta, Andrea Griesmacher, Christian  
Schweiger und Karl Stöger*
- Finanzielle Teilhabe an Gesundheitsleistungen (II) ..... 94  
*Gerhard W. Huber und Jakob Dietrich*

## Gesetzgebung und Verwaltung ..... 99

## Rechtsprechung

- Nasentropfen – Arzneimittel oder Medizinprodukte? ... 101  
**Arzneimittelrecht** EuGH 19. 1. 2023, C-495/21 und C-496/21  
*(Claudia Steinböck)*
- Zum Verhältnis von täglicher und wöchentlicher  
Ruhezeit ..... 106  
**Arbeitszeitrecht** EuGH 2. 3. 2023, C-477/21  
*(Lukas Stärker)*
- Ersatzanspruch nach dem EpiG bei Aufhebung einer  
von mehreren anwendbaren V ..... 109  
**Übertragbare Krankheiten** VwGH 12. 12. 2022, Ra 2022/09/0104  
*(Lilo Martini)*

## Leitsatzkartei

- Arzneimittelrecht, Arzthaftung, Berufsrecht,  
Datenschutzrecht, Erwachsenenschutzrecht, Heimrecht,  
Krankenanstaltenrecht, Privatversicherungsrecht,  
Übertragbare Krankheiten ..... 113

Impressum auf der 2. Umschlagseite

D3-Z295

**vbr**



# Zeitschrift für Verbraucherrecht

## Beiträge

### Rechtsfolgen missbräuchlicher Wechselkursklauseln in Fremdwährungskreditverträgen

Daphne Aichberger-Beig

### Green Claims versus Greenwashing

Beatrice Blümel, Barbara Kuchar

### Die Auslegung von AGB und die Bedeutung der Vertrauenstheorie

Thomas Aigner

## Rechtsprechung

### Dieselskandal: Herstellerhaftung wegen Schutzgesetzverletzung

### DSGVO-Haftung: Keine „Erheblichkeitsschwelle“ für immaterielle Schäden

Marco Blocher

### Reiseveranstalter: AGB-Kontrolle

Sebastian Schumacher

### Gruppenversicherung: IPR, Unternehmerbegriff und Klauselprüfung

# Inhalt

## Editorial

- Digital Vulnerability und Digital Liability ..... 37  
*Petra Leupold*

## VbR aktuell ..... 39

## Beiträge

- Rechtsfolgen missbräuchlicher Wechselkursklauseln in Fremdwährungskreditverträgen ..... 41  
*Daphne Aichberger-Beig*

- Green Claims versus Greenwashing ..... 45  
 Ein Überblick über aktuelle Gesetzesvorhaben auf EU-Ebene und die lauterkeitsrechtliche Judikatur in Österreich  
*Beatrice Blümel, Barbara Kuchar*

- Die Auslegung von AGB und die Bedeutung der Vertrauenstheorie – zugleich zur Willensfreiheit beim Vertragsschluss und zum Zweck der AGB-Inhaltskontrolle ..... 50  
*Thomas Aigner*

## Rechtsprechung

- WhatsApp: AGB-Kontrolle ..... 53  
 AGB-Recht OGH 21. 2. 2023, 2 Ob 11/23s

- Fernabsatzgeschäft: Vertragsabschluss per E-Mail ..... 54  
 Allgemeines Verbraucherrecht OGH 21. 3. 2023, 2 Ob 44/23v

- Dieselskandal: Herstellerhaftung wegen Schutzgesetzverletzung ..... 55  
 Allgemeines Verbraucherrecht OGH 25. 4. 2023, 10 Ob 2/23 a

- Bonitätsprüfung: Mitwirkungspflicht des Verbrauchers ..... 58  
 Bankrecht OGH 21. 2. 2023, 2 Ob 8/23z

- Safevertrag: unverzinst Kautions zulässig ..... 59  
 Bankrecht OGH 27. 2. 2023, 5 Ob 110/22w

- ZaDiG: Information über Zahlungsempfänger ..... 59  
 Bankrecht EuGH 16. 3. 2023, C-351/21, *Beobank*

- DSGVO-Haftung: Keine „Erheblichkeitsschwelle“ für immaterielle Schäden ..... 60  
 Datenschutzrecht EuGH 4. 5. 2023, C-300/21, *Österreichische Post AG*  
*(Marco Blocher)*

- DSGVO: Recht auf Kopie ..... 63  
 Datenschutzrecht EuGH 4. 5. 2023, C-487/21, *DSB und CRIF*

- DSGVO-Auskunftsrecht: Empfänger ..... 64  
 Datenschutzrecht OGH 24. 3. 2023, 6 Ob 19/23x

- Reiseveranstalter: AGB-Kontrolle ..... 65  
 Reiserecht OLG Wien 24. 10. 2022, 5 R 107/22z  
*(Sebastian Schumacher)*

- Sturmversicherung: Überschwemmung ..... 67  
 Versicherungsrecht OGH 23. 11. 2022, 7 Ob 180/22d

- Allgemeiner Vertragsrechtsschutz: Anmietung Ferienhaus ..... 67  
 Versicherungsrecht OGH 13. 12. 2022, 7 Ob 131/22y

- Gruppenversicherung: IPR, Unternehmerbegriff und Klauselprüfung ..... 68  
 Versicherungsrecht OGH 21. 2. 2023, 7 Ob 206/22b

- Lebensversicherung: Rentenoptionsklausel III ..... 71  
 Versicherungsrecht OGH 22. 3. 2023, 7 Ob 13/23x

## Für Sie gelesen ..... 72

Impressum auf der 2. Umschlagseite

# MMR

Zeitschrift für  
IT-Recht und Recht  
der Digitalisierung



in Kooperation mit: Bitkom · davit im DAV · eco · game · Legal Tech

D3-795

## AUS DEM INHALT

- |                               |     |   |
|-------------------------------|-----|---|
| Künstliche Intelligenz        | 397 | <b>TOBIAS HAAR</b><br><b>KI-Regulierung: Gelingt die Quadratur des Kreises?</b>   |
| Digitale Designmuster         | 399 | <b>MARIO MARTINI / INKEN KRAMME / ANTON KAMKE</b><br><b>KI-VO, DMA und DA als Missing Link im Kampf gegen dunkle Designmuster?</b>                                    |
| Cybersicherheit               | 403 | <b>MORITZ VOTTELER</b><br><b>Die ISO/IEC-Norm 27002:2017 „Leitfaden für Informationssicherheitsmaßnahmen“</b>   |
| Digitale Nachrichtengewinnung | 408 | <b>FRANZISKA SCHNEIDER</b><br><b>Virtuelle Agentinnen und Agenten der Nachrichtendienste. Verfassungsrechtliche und einfachgesetzliche Vorgaben für ihren Einsatz</b> |
| Zugangsentgelte               | 414 | <b>GEORG JOCHUM</b><br><b>Die Entgeltregulierung nach dem neuen TKG</b>   |
| Handelsplattform              | 418 | <b>BGH: Klagebefugnis eines im Bereich des Online-Handels tätigen Wettbewerbsverbands mit ganz überwiegend passiven Mitgliedern – Mitgliederstruktur</b>              |
| Schutzwirkung                 | 421 | <b>BGH: Gesetzlichkeitsfiktion nur bei unveränderter Verwendung des Belehrungsmusters für Fernabsatzverträge</b>  |
| Archivprivileg                | 439 | <b>OLG Frankfurt/M.: Kein Löschungs-, aber Nachtragsanspruch bei nicht mehr aktuellem Beitrag auf anwaltlicher Homepage</b>   |
| Krypto-Handy                  | 453 | <b>LG Berlin: Vorabentscheidungsersuchen zu EncroChat-Verfahren</b>   |
| Breitbandförderung            | 465 | <b>VG Köln: Offener Netzzugang</b>  |

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

## 6/2023

Seiten 397–468  
26. Jahrgang · 15. Juni 2023  
Verlag C.H.BECK München



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



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



1850202306



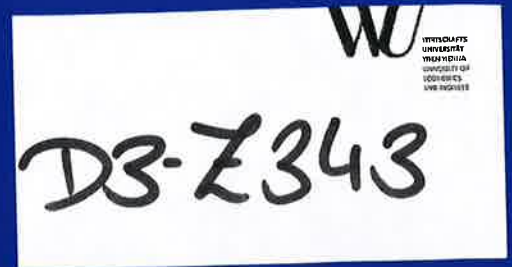


Künstliche Intelligenz	<b>397</b> <b>Editorial</b> <b>TOBIAS HAAR</b> KI-Regulierung: Gelingt die Quadratur des Kreises?
Digitale Designmuster	<b>399</b> <b>Beiträge</b> <b>MARIO MARTINI / INKEN KRAMME / ANTON KAMKE</b> KI-VO, DMA und DA als Missing Link im Kampf gegen dunkle Designmuster? Das Digitalpaket der Union und seine vielschichtigen Regelungsansätze gegen Dark Patterns
Cybersicherheit	<b>403</b> <b>MORITZ VOTTELER</b> Die ISO/IEC-Norm 27002:2017 „Leitfaden für Informationssicherheitsmaßnahmen“. Inspirationen für den technischen und organisatorischen Datenschutz
Digitale Nachrichtengewinnung	<b>408</b> <b>FRANZISKA SCHNEIDER</b> Virtuelle Agentinnen und Agenten der Nachrichtendienste. Verfassungsrechtliche und einfachgesetzliche Vorgaben für ihren Einsatz
Zugangsentgelte	<b>414</b> <b>GEORG JOCHUM</b> Die Entgeltregulierung nach dem neuen TKG. TKG-Novelle III: Die wichtigsten Neuerungen in einer kritischen Analyse
Handelsplattform	<b>418</b> <b>Rechtsprechung</b> <b>BGH:</b> Klagebefugnis eines im Bereich des Online-Handels tätigen Wettbewerbsverbands mit ganz überwiegend passiven Mitgliedern – Mitgliederstruktur Urteil vom 26.1.2023 – I ZR 111/22
Schutzwirkung	<b>421</b> <b>BGH:</b> Gesetzlichkeitsfiktion nur bei unveränderter Verwendung des Belehrungsmusters für Fernabsatzverträge Urteil vom 1.12.2022 – I ZR 28/22
Irreführung	<b>426</b> <b>KG:</b> Verkehrsverständnis bei der Auslobung „kostenloser Versand“ für das Sortiment eines Händlers Urteil vom 22.2.2023 – 5 U 49/21
Verwechslungsgefahr	<b>427</b> <b>OLG Braunschweig:</b> Voraussetzungen eines zulässigen Keyword-Advertising Urteil vom 9.2.2023 – 2 U 1/22
Page-Impressions	<b>431</b> <b>OLG Brandenburg:</b> Rückzahlung einer geleisteten Vergütung aus einem Vertrag über Bannerwerbung bei Amazon Urteil vom 9.2.2023 – 10 U 55/22
Hate Speech	<b>434</b> <b>OLG Karlsruhe:</b> Beginn der Strafantragsfrist bei Beleidigungen in sozialen Netzwerken Urteil vom 18.1.2023 – 2 Rv 34 Ss 589/22

- Pflichtverletzung **436 OLG Hamburg:** Haftung des Plattformbetreibers nur bei klarem Hinweis und zweifelsfreier Rechtslage – Gregorian – Holy Chants  
Urteil vom 12.1.2023 – 5 U 22/19
- Archivprivileg **439 OLG Frankfurt/M.:** Kein Löschungs-, aber Nachtragsanspruch bei nicht mehr aktuellem Beitrag auf anwaltlicher Homepage  
Urteil vom 15.12.2022 – 16 U 255/21
- Verletzungsanspruch **441 OLG Karlsruhe:** Voraussetzungen der einstweiligen Einstellung der Zwangsvollstreckung in FRAND-Verfahren – LTE-Mobilfunkstandard  
Beschluss vom 14.9.2022 – 6 U 212/22
- Vertragsstrafenverpflichtung **445 LG Karlsruhe:** Unterbliebene Löschung einer irreführenden Internetwerbung – Webarchiv des Drittanbieters  
Urteil vom 16.2.2023 – 13 O 2/23 KfH
- Verkaufsgebühren **447 LG Bonn:** Auslegung eines Sofortkauf-Angebots bei eBay über 1 EUR  
Urteil vom 23.12.2022 – 3 O 131/22
- Prüfpflicht **448 LG Frankfurt/M.:** Twitter muss bei konkretem Hinweis auf eine Persönlichkeitsrechtsverletzung auch kerngleiche Äußerungen entfernen  
Urteil vom 14.12.2022 – 2-03 O 325/22
- Frachtvertrag **451 LG Köln:** Unwirksame Gültigkeitsbeschränkung mobiler Briefmarken auf 14 Tage  
Urteil vom 20.10.2022 – 33 O 258/21
- Krypto-Handy **453 LG Berlin:** Vorabentscheidungsersuchen zu EncroChat-Verfahren  
Beschluss vom 19.10.2022 – (525 KLS) 279 Js 30/22 (8/22)
- Urheberrechtsverletzung **462 LG Köln:** Urheberrechtliche Haftung für Foto von Fototapete  
Urteil vom 18.8.2022 – 14 O 350/21
- Breitbandförderung **465 VG Köln:** Offener Netzzugang  
Beschluss vom 14.3.2023 – 1 L 2030/22
- 467 Leitsätze**

**III-IV Inhalt**  
**V-XVIII MMR-Fokus**  
**XVIII Impressum**

# ESG



Zeitschrift für nachhaltige Unternehmensführung



Herausgeberinnen  
und Herausgeber

Schriftleitung

Dr. Marc Ruttloff

Prof. Dr. Eric Wagner

Prof. Dr. Martin Burgi

Christiane Ecker

Prof. Dr. Cordula

Meckenstock

Prof. Dr. Michael

Nietsch

Anja Olsok

Dr. Carsten Rolle

Prof. Dr. Dominik

Schnichels

Roland Wolf

## Editorial

Mit „Nudging“ zur Energieeffizienz?

**Gebhardt/  
Leiendecker/  
Lienke/Testino**

**Double Materiality nach CSRD/ESRS:  
Beurteilung der neu geforderten doppel-  
ten Wesentlichkeit im Rahmen der Nach-  
haltigkeitsberichterstattung**

**Conrads/  
Serode/Sauer/  
Tauberschmitt**

**Vier Grundprinzipien der ESG-Trans-  
formation als Basis der teleologischen  
Auslegung – Teil 1**

## Interview

**„ESG-Prinzipien sind ausdrücklich Teil  
der brasilianischen Verfassung.“**

**6/2023**

2. Jahrgang · Seiten 161 bis 188 · 15. Juni 2023

Verlage C.H.BECK und Vahlen München



S450202306



## Inhaltsverzeichnis

### ■ Editorial

Ruttloff/Wagner	Mit „Nudging“ zur Energieeffizienz?	161
-----------------	-------------------------------------	-----

### ■ Beiträge

Gebhardt/Leienecker/ Lienke/Testino	Double Materiality nach CSRD/ESRS: Beurteilung der neu geforderten doppelten Wesentlichkeit im Rahmen der Nachhaltigkeitsberichterstattung	162
Conrads/Serode/Sauer/ Tauberschmitt	Vier Grundprinzipien der ESG-Transformation als Basis der teleologischen Auslegung – Teil 1	168

### ■ Rechtsprechung

#### Klimaschutz

LG München I	7.2.2023 – 1 HK O 4969/22	Hersteller muss irreführende Autowerbung mit Abgaswerten unterlassen	175
VG Schleswig	20.2.2023 – VG 3 A 113/18	Abschalteinrichtungen bei Dieselfahrzeugen	176

### ■ Aktuell

Nachrichten		184
Interview: „ESG-Prinzipien sind ausdrücklich Teil der brasilianischen Verfassung.“ (Marcelo Coimbra)		186
Das schreiben die anderen		188

# DER BETRIEB

1948 | 2023

75  
JAHRE

25

Seite 1425 – 1488  
19. Juni 2023  
76. Jahrgang

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z12



## Herausgeber

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

## Magazin

### Gastkommentar

Mario Pofahl  
DigiRL II-E – ein digitales  
Upgrade für europäische Register

### Standpunkte

Johannes T. Passas/  
Rudolph Anthony Holtz  
Die Verordnung über entwal-  
dungsfreie Lieferketten – Neue  
unionsweite Sorgfaltspflichten

### DER BETRIEB digital in Owlit lesen!

In Ihrem Abonnement enthalten:  
Digitaler Zugriff auf DER BETRIEB-Ausgaben,  
Urteile, Gesetze, Verordnungen uvm. –  
laufend aktualisiert.

Owlit<sup>®</sup>  
Suchen. Finden. Wissen.



## Betriebswirtschaft

Katharina Philippsen  
Handelsrechtliche Bewertung von Sachentnahmen und  
Sachausschüttungen bei der GmbH 1425

Leonhard Knoll/Lutz Kruschwitz  
Vertretbarkeit und Bagatellgrenze: Die Tücken der Unschärfe 1428

## Steuerrecht

Ulrich Prinz/Julian Solowjeff  
Ertragsteuerliche Organschaft bei Umstrukturierungen –  
Aktuelle Entwicklungen 1433

Carmen Bachmann/Johannes Gebhardt/Christopher Seifert  
Zur Rolle der Öffentlichkeit beim public Country-by-Country-Reporting:  
Nützliche Kontrolle oder Laienurteil? 1440

EU-Meldepflicht für grenzüberschreitende Steuergestaltungen –  
Wirksames Instrument oder Bürokratiemonster? (A. Kowallik) 1444

Zurechnung von Grundstücken für Zwecke der GrESt (M. Loose) 1446

Anwendung des § 6a GrEStG (FinMin.) 1449

Anrechnung ausländischer Steuer nach § 34c EStG (BFH) 1452

## Wirtschaftsrecht

Anne Grunwald  
Das Justizstandort-Stärkungsgesetz (RefE): Wird der Gerichtsstandort  
Deutschland attraktiver für internationale Wirtschaftsstreitigkeiten? 1459

Wie aus einer Insolvenzforderung eine Masseverbindlichkeit wird –  
und wie nicht (L. Haneke) 1465

Zum Kleinbeteiligtenprivileg im Fall der Anfechtung der Rückgewähr einer  
Gesellschafterfinanzierungsleistung gem. § 135 Abs. 1 Nr. 2 InsO (BGH) 1466

## Arbeitsrecht

Paul Melot de Beauregard/Julius Arden  
Arbeitsunfälle nach Corona 1475

Freistellungsvereinbarung im Prozessvergleich: Die Krux mit der  
Bestimmtheit (S. Oltmanns) 1482

Betriebliche Übung – Sonderzahlung – Freiwilligkeitsvorbehalt –  
Leistungsbestimmung nach billigem Ermessen (BAG) 1484

D3-Z154

# BayVBl. 12/2023

## 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*, Ministerialdirekt 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 Széchényi M.A.*, Leitender Regierungsdirektor, Regierung von Oberfranken, Bayreuth

## Aus dem Inhalt

- 397 **Koehl** Aktuelle Rechtsprechung des Bayerischen Verwaltungsgerichtshofs zum Bau- und Denkmalschutzrecht
- 402 **BayVerfGH** Popularklage; Bebauungsplan; Willkürverbot; Festsetzung der Höhenlage
- 406 **BVerfG** Wissenschaftsfreiheit; Berechnung von Studienplatzkapazitäten; Gebot der Kapazitätserschöpfung
- 409 **BayVGH** Vorhabenbezogener Bebauungsplan; Ausfertigungsmangel; großflächiger Einzelhandelsbetrieb; Überschreitung der zulässigen Verkaufsfläche durch einen Backshop mit Café/Imbiss; Anrechnung von Freiflächen
- 424 **BVerwG** Zulässigkeit eines Eigenattests eines verbeamteten approbierten Humanmediziners als Nachweis krankheitsbedingter Dienstunfähigkeit



**Schriftleiter** Dr. Attila Széchenyi M.A., Leitender Regierungsdirektor, Regierung von Oberfranken, Bayreuth, Balthasar-Neumann-Str. 11, 95444 Bayreuth, Tel. (01 75) 8 28 68 20; E-Mail: bayvbl@boorberg.de

## Inhalt

### Abhandlung

*Koehl*, Aktuelle Rechtsprechung des Bayerischen Verwaltungsgerichtshofs zum Bau- und Denkmalschutzrecht — **397**

### Ausbildung und Prüfung

Lösungsskizze zur Aufgabe 10 der Zweiten Juristischen Staatsprüfung 2018/2 (*Tiesel*) — **426**

### Notizen

Nachrichten, Blick auf Europa — **II**

Rechtsprechung — **III**

Veranstaltung — **IV**

Vorschau — **IV**

### Rechtsprechung

<b>Bay-VerfGH</b>	E.v. 28.03.2023	<b>Vf. 88-VII-20</b>	Popularklage; Bebauungsplan; Änderung; Willkürverbot; Gleichheitssatz; ausreichende Grundrechtsrüge; Festsetzung der Höhenlage — <b>402</b>
<b>BVerfG</b>	B.v. 07.11.2022	<b>1 BvR 655/17</b>	Wissenschaftsfreiheit; Berechnung von Studienplatzkapazitäten; konkretes Stellenprinzip; abstraktes Stellenprinzip; Gebot der Kapazitätserschöpfung — <b>406</b>
<b>BayVGH</b>	U.v. 07.02.2023	<b>1 N 21.22</b>	Vorhabenbezogener Bebauungsplan; Ausfertigungsmangel; großflächiger Einzelhandelsbetrieb; Überschreitung der zulässigen Verkaufsfläche durch einen Backshop mit Café/Imbiss; anteilige Anrechnung von Freiflächen; städtebaulich integrierter Standort; Abwägung — <b>409</b>
	B.v. 27.12.2022	<b>10 CS 22.1799</b>	Tierheim, Betretensduldung; Öffnungsgebot; Sedierungsduldung; Duldung des Abtransports; Hunde; bestandskräftige Tötungsduldung; Unverletzlichkeit der Wohnung; Betriebsräume — <b>417</b>
<b>BVerwG</b>	B.v. 08.12.2022	<b>2 B 19.22</b>	Zulässigkeit eines Eigenattests eines verbeamteten approbierten Humanmediziners als Nachweis krankheitsbedingter Dienstunfähigkeit — <b>424</b>
<b>Wissenswertes für den Rechtsanwalt</b>			
<b>BayVGH</b>	B.v. 28.03.2023	<b>9 C 23.21</b>	Streitwertbeschwerde; Prozesskostenhilfe; Beschwer; Prozesskostenhilfe; bauaufsichtliches Einschreiten; Immissionen — <b>425</b>

# Betriebs Berater

BB

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z 11

25 | 2023

Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Recht ... Wirtschaft ... 19.6.2023 | 78. Jg. Seiten 1409–1472

## DIE ERSTE SEITE

**Prof. Dr. Christoph Kaserer**

EU Listing Act – Gute Nachrichten für Wachstumsunternehmen

## WIRTSCHAFTSRECHT

**Johannes Zhou**, Dipl.-Jur., und **Tim Wybitul**, RA/FAArbR/CIPP/E

DSGVO-Auskunftsansprüche als Vorstufe von Schadensersatzforderungen | 1411

**Dr. Fabian Klein**, RA, und **Franziska Mauritz**, RAin

Green Hushing – Gibt es eine Pflicht zur Aufklärung über (verpasste) Umweltziele? | 1417

## STEUERRECHT

**Prof. Dr. Eckart Bomsdorf**

Überbesteuerung abbauen – Einkommensteuer senken – Grundfreibetrag erhöhen | 1431

**Dr. André Briese**, StB

Zur Begünstigung von Mitarbeiterbeteiligungen durch § 19a EStG und den geplanten Änderungen durch das Zukunftsfinanzierungsgesetz | 1434

## BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

**Andreas Weyer**, M.Sc., **Prof. Dr. Thomas Berndt** und **Claudia Rutz**, B.A.

Einsatz von Data Mining im Journal Entry Testing | 1451

## ARBEITSRECHT

**Dr. Artur-Konrad Wypych**, RA/FAArbR, und **Linus Boberg**, LL.M., RA

Better together – Unternehmensübergreifender Personaleinsatz im Gemeinschaftsbetrieb als Alternative zur Arbeitnehmerüberlassung? | 1460



## Wirtschaftsrecht

### Die Woche im Blick

1409

#### Entscheidungen

**EuGH:** Verhältnis der Widerklage auf Erklärung der Nichtigkeit einer Unionsmarke zur Verletzungsklage (8.6.2023 – C-654/21)

**BGH:** Einreichung der Rechtsmittelschrift beim unzuständigen Ausgangsgericht (20.4.2023 – I ZB 83/22)

**BGH:** Tax Law Clinic (28.3.2023 – II ZB 11/22)

**BGH:** Haftung eines privaten Unternehmens nach § 823 Abs. 1 BGB (13.4.2023 – III ZR 215/21)

**BGH:** Nichtzulassungsbeschwerde – Glaubhaftmachung der erforderlichen Rechtsmittelbeschwerde (27.4.2023 – V ZR 118/22)

**BGH:** Wirksamkeit von Darlehensverträgen bei bedingungslosem Optionsrecht zum Apotheken-Erwerb (4.5.2023 – IX ZR 157/21)

**BGH:** Zum Kleinbeteiligtenprivileg (20.4.2023 – IX ZR 44/22)

**BGH:** RA-Beratungspflichten (20.4.2023 – IX ZR 209/21)

**OLG Brandenburg:** Klauselerteilung an den Rechtsnachfolger einer gelöschten Personengesellschaft (31.1.2023 – 7 W 12/23)

**OLG Dresden:** Unzulässige Vermittlung von Anwaltsverträgen im Internet vs. zulässige Informations- und Werbeplattformen (6.4.2023 – 8 U 1883/22)

**OLG Hamm:** Anforderungen des § 8 Abs. 3 Nr. 2 UWG auch im Ordnungsmittelverfahren (15.5.2023 – 4 W 32/22)

**OLG Hamm:** KG – Ausschluss eines Kommanditisten aus wichtigem Grund (1.3.2023 – 8 U 48/22)

#### Gesetzgebung

**EU-Kommission:** DMA – Konsultation digitale Torwächter

**EU-Kommission:** Veröffentlichung der Horizontal-Leitlinien

**BMJ:** RefE eines Gesetzes zur Einführung eines Leitentscheidungsverfahren beim BGH

#### Aufsätze

**Johannes Zhou, Dipl.-Jur., und Tim Wybitul, RA/FAArbR/CIPP/E**

1411

#### DSGVO-Auskunftsansprüche als Vorstufe von Schadensersatzforderungen

Unternehmen sehen sich immer mehr Auskunftsansprüchen über die Verarbeitung personenbezogener Daten nach Art. 15 DSGVO ausgesetzt. In der Praxis fordern Kläger dann später oft Ersatz immaterieller Schäden nach Art. 82 DSGVO wegen vermeintlich unvollständiger oder verspäteter Auskünfte. Der EuGH bestärkt diese Entwicklung, indem er die Voraussetzungen von Art. 15 und 82 DSGVO in seinen ersten Entscheidungen hierzu weit auslegt. Damit stellt der EuGH zum einen hohe Anforderungen an die vollständige Erteilung einer Auskunft. Zum anderen dürfte diese Rechtsprechung es Klägervertretern und entsprechend spezialisierten Rechtsdienstleistern künftig erleichtern, massenhaft Schadensersatzforderungen wegen möglichen DSGVO-Verstößen gegen Unternehmen geltend zu machen.

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

1417

#### Green Hushing – Gibt es eine Pflicht zur Aufklärung über (verpasste) Umweltziele?

Unternehmen setzen sich zunehmend ehrgeizige Ziele in Sachen Umweltschutz und Klimabilanz. Hinter dieser Motivation stecken einerseits regulatorische Vorgaben wie ESG-Berichtspflichten. Andererseits wird die Umstellung auf nachhaltige Produktionsprozesse zu einer umsatzrelevanten Notwendigkeit. Bei der Kommunikation von Umweltzielen stellt sich dabei die Frage, ob darüber aufgeklärt werden muss, wenn ein solches Ziel nicht erreicht wird.

#### Entscheidungen

**BGH:** beA – Glaubhaftmachung des rechtzeitigen Eingangs eines Fristverlängerungsantrags (30.3.2023 – III ZB 13/22)

1423

**BGH:** Deliktische Produzentenhaftung (21.3.2023 – VI ZR 1369/20 – dazu BB-Kommentar von **Dr. Carsten Schucht, RA**)

1424

## Steuerrecht

### Die Woche im Blick

1429

#### Entscheidungen

**EuGH-Schlussanträge:** Staatliche Beihilfe – selektiver steuerrechtlicher Vorteil – OECD-Verrechnungspreisleitlinien als Bezugssystem – Bindung des Gerichtshofs (8.6.2023 – C-457/21 P)

**BFH:** Änderung eines Steuerbescheids nach § 173 Abs. 1 Nr. 2 AO bei irrtümlich doppelter Erklärung von Einnahmen als Arbeitslohn und als Betriebseinnahmen (18.4.2023 – VIII R 9/20)

**BFH:** Zum Begriff einer vGA i.S.d. § 20 Abs. 1 Nr. 1 S. 2 EStG und i.S.d. § 8 Abs. 3 S. 2 KStG (30.5.2023 – VIII B 15/22)

**FG Münster:** Unter welchen Voraussetzungen wird ein Familienheim, das nach dem Tod des Erblassers umfassend renoviert wird, unverzüglich zu eigenen Wohnzwecken bestimmt? (30.6.2023 – 3 K 3184/17 Erb)

#### Gesetzgebung

**BT:** Die Linke fragt nach Personalstand in Finanzbehörden

**BT:** Weitere Fragen zu Bearbeitungsrückständen bei der FIU

#### Sonstiges

**öBMF:** Finanzminister Brunner bei OECD-Ministerrat: „Österreich bei Energiehilfen sowohl beim Volumen als auch der Treffsicherheit im EU-Spitzenfeld“

#### Aufsätze

**Prof. Dr. Eckart Bomsdorf**

1431

#### Überbesteuerung abbauen – Einkommensteuer senken – Grundfreibetrag erhöhen

Von Überbesteuerung oder kalter Progression bei der Einkommensteuer kann – kurz gesagt – gesprochen werden, wenn eine dem Inflationsausgleich dienende Bruttoeinkommenserhöhung zu einer Erhöhung des Durchschnittssteuersatzes führt und dadurch der Inflationsausgleich relativ gesehen nicht vollständig beim Nettoeinkommen ankommt. Aktuell wurde insbesondere beim ifo Institut eine ausführliche Diskussion zu diesem Thema geführt; diese ist weitgehend vom Grundgerüst der geltenden Einkommensteuertariffunktion ausgegangen. Im Beitrag soll dieser Pfad verlassen und eine Tariffunktion verwendet werden, die relativ gut zu interpretieren ist und die kalte Progression durch einfache Anpassungen neutralisieren kann, wobei auch eine merkbare Erhöhung des Grundfreibetrages einbezogen wird.

**Dr. André Briese, StB**

1434

#### Zur Begünstigung von Mitarbeiterbeteiligungen durch § 19a EStG und den geplanten Änderungen durch das Zukunftsfinanzierungsgesetz

§ 19a EStG zielt auf eine steuerstundende Begünstigung der Gewährung von Mitarbeiterbeteiligungen. Der Beitrag beleuchtet ausgewählte Zweifelsfragen der geltenden Regelungskonzeption des § 19a EStG und der im Zuge des Zukunftsfinanzierungsgesetzes angestrebten Änderungen.

#### Entscheidungen

**BFH:** Geschäftsführerhaftung: Überwachungsverschulden, eigenes Unvermögen (15.11.2022 – VII R 23/19 – dazu BB-Kommentar von **Prof. Dr. Kai E. Wünsche**)

1438

**BFH:** Verfassungsmäßigkeit des Übergangsrechts zur Einführung der Veräußerungsgewinnbesteuerung gemäß § 20 Abs. 2 S. 1 Nr. 7 EStG mit Wirkung vom 1.1.2009 (13.12.2022 – VIII R 23/20)

1444

**BFH:** Schriftsätze als elektronische Dokumente (17.5.2023 – II B 36/22)

1447



## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

1449

#### Verwaltung

**BMF:** Verwaltungsgrundsätze Verrechnungspreise 2023 (6.6.2023 – IV B 5 – S 1341/19/10017 :003)

#### Rechnungslegung

**GRI:** Leitlinien zur Berichterstattung über schutzbedürftige Gruppen

**ISSB:** Partnerschaft zur Einführung der ISSB-Standards

**FASB:** Neues Kapitel im Rahmenkonzept

**Europäische Kommission:** Delegierte Rechtsakte zur EU-Umwelt-taxonomie-VO

**Europäische Kommission:** Konsultation des ersten Delegierten Rechtsakts zu ESRS

#### Wirtschaftsprüfung

**IDW:** Treuhandverhältnisse und ähnliche Rechtsgeschäfte (IDW-Praxishinweis 2/2023)

**IDW:** Prüfungshinweis zum Strompreisbremsegesetz

**WPK:** Berufsaufsicht 2022 – Anzahl der Maßnahmen bleibt konstant

**WPK:** Einwegkunststofffondsgesetz in Kraft – neue Prüfungsaufgabe für WP/vBP ab 2025

### Aufsatz

**Andreas Weyer, M.Sc., Prof. Dr. Thomas Berndt und Claudia Rutz, B.A.**

1451

#### Einsatz von Data Mining im Journal Entry Testing

Wirtschaftsprüfungsgesellschaften müssen sich im Zuge der Digitalisierung von Prüfungsprozessen zunehmend damit auseinandersetzen, wie sie die Potenziale IT-gestützter Prüfungshandlungen nutzen können. Im Rahmen der Jahresabschlussprüfung werden heute bereits verschiedene Methoden des Data Mining eingesetzt, um die Effektivität und Effizienz der Jahresabschlussprüfung zu steigern. Der Beitrag gibt einen Überblick über die Methoden des Data Mining, erläutert seinen Einsatz im Journal Entry Testing (JET) und diskutiert mögliche Auswirkungen auf den Berufsstand der Wirtschaftsprüfer sowie den Prüfungsmarkt.

### Entscheidung

**BFH:** Korrespondierende Bilanzierung bei einer atypisch stillen Gesellschaft

1455

(23.3.2023 – IV R 8/20 [IV R 7/17] – dazu BB-Kommentar von **Dr. Matthias Geurts, RA**)

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

1459

#### Entscheidungen

**BAG:** Gewerkschaftlicher Unterlassungsanspruch – tarifpluraler Betrieb – Regelungssperre – Tarifvorbehalt (25.1.2023 – 4 ABR 4/22)

**BAG:** Epidemische Lage – Medizinische Fachangestellte – Impfung – Wartezeit – Maßregelungsverbot – Generalklauseln – Grundrechte (30.3.2023 – 2 AZR 309/22)

### Aufsatz

**Dr. Artur-Konrad Wypych, RA/FAArbR, und Linus Boberg, LL.M., RA**

1460

#### Better together – Unternehmensübergreifender Personaleinsatz im Gemeinschaftsbetrieb als Alternative zur Arbeitnehmerüberlassung?

Seit der AÜG-Reform im Jahr 2017 ist Unternehmen die Zusammenarbeit im Wege der Arbeitnehmerüberlassung erheblich erschwert. Bereits unmittelbar nach der Reform rückten alternative Formen des Fremdpersonaleinsatzes in den Fokus. Dieser Beitrag nimmt die jüngste höchstrichterliche Rechtsprechung und die Evaluierung der AÜG-Reform durch eine Expertenkommission zum Anlass, den Gemeinschaftsbetrieb als Alternative zur Arbeitnehmerüberlassung zu beleuchten.

### Entscheidung

**BAG:** Betriebsratsmitglied – Vergütung (23.11.2022 – 7 AZR 122/22 – dazu BB-Kommentar von **Dr. Johanna Gerstung, RAin/FAinArbR**)

1466

### 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](http://shop.ruw.de/17947)

### Die Erste Seite

**Prof. Dr. Christoph Kaserer**

**EU Listing Act – Gute Nachrichten für Wachstumsunternehmen**

**Impressum/Vorschau**

VIII

24 | 2023

44. Jahrgang  
16. Juni 2023  
S. 1273-1328  
PVSt 8559



D3-Z197

# Zeitschrift für Wirtschaftsre

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

zip-online.de

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

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

**Aufsätze** >

**Stephan Madaus** – Der Rang von Anlegeransprüchen auf Schadenersatz für ihre Anlageentscheidung und die Definitionsmacht des Insolvenzrechts ..... 1273

**Friedrich Graf von Westphalen** – Lieferkettensorgfaltsgesetz und ausgewählte Aspekte der AGB-rechtlichen Inhaltskontrolle ..... 1279

**Rechtsprechung** >

Unwirksamkeit der formularmäßigen Abtretung von Schadenersatzansprüchen des Käufers an Finanzierungsbank in Dieselverfahren (BGH, Urt. v. 24.4.2023 – VIa ZR 1517/22) ..... 1288

Kapitalistisch strukturierte Personenhandels-gesellschaft als Organge-sellschaft (BFH, Urt. v. 16.3.2023 – V R 14/21 (V R 45/19)) ..... 1292

Pflicht des nationalen Gerichts zur Prüfung der Missbräuchlichkeit einer Klausel auch nach Erlass eines Vollstreckungstitels (EuGH, Urt. v. 4.5.2023 – C-200/21) ..... 1299

Einsetzung eines (vorläufigen) Gruppengläubigerausschusses im Konzerninsolvenzverfahren (AG Hamburg, Beschl. v. 7.3.2023 – 67h IN 44/23) ..... 1306

Anspruch auf bezahlten Jahresurlaub bei Altersteilzeitarbeitsverhältnis und Arbeitsunfähigkeit (EuGH, Urt. v. 27.4.2023 – C-192/22) ..... 1313

Gebot der Staatsferne setzt enge Grenzen für Verbreitung von digitalen Medien durch die öffentliche Hand („dortmund.de“) (BGH, Urt. v. 14.7.2022 – I ZR 97/21) ..... 1315

**ottoschmidt**





# Zeitschrift für Wirtschaftsrecht



## Herausgeber:

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

## Gründungsherausgeber:

RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

## Herausgeberbeirat:

Prof. Dr. Holger Altmeppen · Prof. Dr. Christian Armbrüster · Vors. Richter am BGH a.D. Prof. Dr. Alfred Bergmann  
Prof. Dr. Georg Bitter · Prof. Dr. Moritz Brinkmann · Prof. Dr. Ulrich 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 Kahlerl ·  
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

**Stephan Madaus – Der Rang von Anlegersansprüchen auf Schadenersatz für ihre Anlageentscheidung und die Definitionsmacht des Insolvenzrechts** – Zugleich Besprechung von LG München I v. 23.11.2022 – 29 O 7754/21, ZIP 2022, 2505

Das LG München I hat am 23.11.2022 erstinstanzlich entschieden, dass Schadenersatzansprüche der Aktionäre der Wirecard AG im Insolvenzverfahren nicht als Insolvenzforderungen gem. § 38 InsO zu berücksichtigen sind, sondern nur im Rang des § 199 Satz 2 InsO bedient werden. Der Beitrag, der durch eine Anfrage aus der Praxis initiiert wurde, erläutert, weshalb diese Einordnung zu Recht erfolgte. .... 1273

**Friedrich Graf von Westphalen – Lieferkettensorgfaltsgesetz und ausgewählte Aspekte der AGB-rechtlichen Inhaltskontrolle**

Auch wenn zahlreiche Kommentare zum LkSG inzwischen auf den Markt gelangt sind, so ist es doch recht verwunderlich, dass spezifische Fragen zu den Schnittstellen zwischen LkSG und dem AGB-Recht sich kaum finden lassen. Dabei ist der Befund eindeutig: Die das Rechtsverhältnis zwischen Unternehmen und unmittelbarem Zulieferer beherrschenden, durchaus unterschiedlich ausgestalteten „Codes of Conduct“ sind in aller Regel nicht deckungsgleich mit den Vorgaben des LkSG. .... 1279

### Rechtsprechung

#### Bank- und Kreditsicherungsrecht

**Unwirksamkeit der formularmäßigen Abtretung von Schadenersatzansprüchen des Käufers an Finanzierungsbank in Dieselverfahren**

(BGH, Urt. v. 24.4.2023 v. VIa ZR 1517/22) ..... 1288



## Inhalt

### Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

#### Kapitalistisch strukturierte Personenhandelsgesellschaft als Organgesellschaft bei in das Unternehmen des Organträgers nicht finanziell eingegliederten Gesellschaftern

(BFH, Urt. v. 16.3.2023 – V R 14/21 (V R 45/19)) ..... 1292

Unverzügliche Veröffentlichungspflicht des Emittenten nach ihm zugegangener Stimmrechtsmitteilung

(VGH Kassel, Beschl. v. 24.1.2023 – 6 B 1335/22) ..... 1295

### Vertrags- und Haftungsrecht

#### Pflicht des nationalen Gerichts zur Prüfung der Missbräuchlichkeit einer Klausel auch nach Erlass eines Vollstreckungstitels

(EuGH, Urt. v. 4.5.2023 – C-200/21 – BRD Groupe Societé Générale und Next Capital Solutions Limited) ..... 1299

Zessionar als neben dem ursprünglichen Gläubiger zur Hemmung der Verjährung durch Klageerhebung Befugter

(BGH, Urt. v. 10.10.2022 – VIa ZR 184/22) ..... 1302

### Insolvenz- und Sanierungsrecht

Kein Privileg des Energie-Grundversorgers im Rahmen der Insolvenzanfechtung

(OLG Frankfurt, Hinweisbeschl. v. 19.1.2023 – 4 U 237/22) .. 1304

#### Einsetzung eines (vorläufigen) Gruppengläubigerausschusses im Konzerninsolvenzverfahren

(AG Hamburg, Beschl. v. 7.3.2023 – 67h IN 44/23) ..... 1306

Doppelberichtigung der Umsatzsteuer bei Insolvenz in Eigenverwaltung

(FG Düsseldorf, Urt. v. 25.1.2023 – 5 K 1749/21 U) ..... 1308

### Arbeits- und Sozialrecht

#### Anspruch auf bezahlten Jahresurlaub bei Altersteilzeitarbeitsverhältnis und Arbeitsunfähigkeit

(EuGH, Urt. v. 27.4.2023 – C-192/22 – Bayerische Motoren Werke) ..... 1313

### Wettbewerbs- und Kartellrecht

#### Gebot der Staatsferne setzt enge Grenzen für Verbreitung von digitalen Medien durch die öffentliche Hand („dortmund.de“)

(BGH, Urt. v. 14.7.2022 – I ZR 97/21) ..... 1315

### Verfahrens- und Vollstreckungsrecht

Erweiterung eines Zwischenurteils über den Anspruchsgrund durch das Berufungsgericht

(KG, Urt. v. 24.11.2022 – 2 U 1073/20) ..... 1322

## ZIP Report

### Aktuelle Rechtsprechung

EuGH: Teilnehmer eines „Treuensystems“ einer internationalen Handelskette als Verbraucher ..... R4

BGH: Jahresfrist vor Insolvenzantragstellung für Anwendbarkeit des Kleinbeteiligtenprivilegs gem. § 39 Abs. 5 InsO maßgeblich ..... R4

BAG: Betriebsratsvorsitzender darf kein Datenschutzbeauftragter sein ..... R5

BAG: Überlassung eines Dienstwagens zur privaten Nutzung – Pfändungsfreibetrag ..... R5

### Dokumentation

Richterbund: Ursachenforschung für Rückgang der Fallzahlen in der Ziviljustiz ..... R5



12.2023

Jahrgang 76 / 15.06.23

ISSN 0340-9031 / www.wpg.de

406/62312

**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

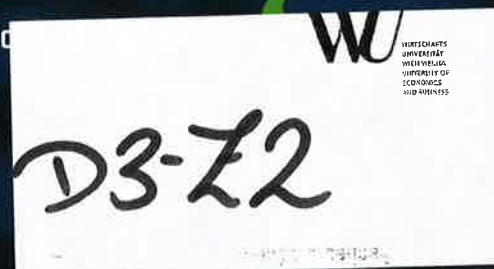
**RECHNUNGSLEGUNG**

**Biodiversität als zentraler Bestandteil der Nachhaltigkeitsberichterstattung**

Prof. Dr. Patrick Velte » 675



KOMPETENZ SC



**ASSURANCE**

**Vertrauenswürdigkeit und Transparenz: kritische Erfolgsfaktoren für den Einsatz von Künstlicher Intelligenz in der Abschlussprüfung**

Jonas Rebstadt, Philipp Fukas, Florian Remark, Prof. Dr. Oliver Thomas, Melanie Sack und Andreas Pöhlmann » 665

**RECHNUNGSLEGUNG**

**Besonderheiten und realökonomische Implikationen der Nachhaltigkeitsberichterstattung**

Dr. Rebecca Reineke » 684

**FINANCIAL SERVICES**

**Green and more: Sustainability-Linked Loans - Bald „New Normal“ für den Mittelstand?**

Nils Borchering und Alexander Rasch » 693

**MANAGEMENT & BERATUNG**

**Corporate Resilience Network: Unternehmensinsolvenzen haben viele Ursachen**

Olivier Boutellis-Taft im Interview » 696

**STEUERN & RECHT**

**Digitaler Erfüllungsgehilfe des Fiskus? - Die deutsche Umsetzung der als „DAC 7“ bezeichneten Richtlinie nimmt Betreiber digitaler Plattformen in die Pflicht**

Nicole Stumm und Tilo Freude » 700

**Umsetzung der EU-Mobilitätsrichtlinie durch das UmrUG**

Dr. Stefan W. Suchan LL.M. (Cornell) und Dr. Marc Holfter LL.M. (Melbourne) » 708



**ASSURANCE**

**ANALYSE**

Vertrauenswürdigkeit und Transparenz: kritische Erfolgsfaktoren für den Einsatz von Künstlicher Intelligenz in der Abschlussprüfung  
*Jonas Rebstadt, Philipp Fukas, Florian Remark, Prof. Dr. Oliver Thomas, Melanie Sack und Andreas Pöhlmann. . . . .* » 665



**RECHNUNGSLEGUNG**

**KOMPAKT**

Konsultation zu künftigen Arbeitsschwerpunkten des ISSB . . . . . » 674  
 Aus der Facharbeit des FASB . . . . . » 674

**ANALYSE**

Biodiversität als zentraler Bestandteil der Nachhaltigkeitsberichterstattung – Normative Bestandsaufnahme, empirische Befunde und kritische Würdigung  
*Prof. Dr. Patrick Velte . . . . .* » 675  
 Besonderheiten und realökonomische Implikationen der Nachhaltigkeitsberichterstattung  
*Dr. Rebecca Reineke . . . . .* » 684



**FINANCIAL SERVICES**

**KOMPAKT**

EU schlägt neue Regeln für Krisenbanken vor . . . . . » 691  
 Pflichten des Abschlussprüfers nach § 29 KWG (IDW EPS 526 (03.2023)) . . . . . » 691  
 EBA: Leitlinien zu den Risikofaktoren für Geldwäsche und Terrorismusfinanzierung . . . . . » 692  
 BaFin-Rundschreiben zu Hochrisikostaat . . . . . » 692  
 Transparenzregister: Aktualisierung der FAQ . . . . . » 692

**ANALYSE**

Green and more: Sustainability-Linked Loans – Bald „New Normal“ für den Mittelstand?  
*Nils Borchering und Alexander Rasch . . . . .* » 693



**MANAGEMENT & BERATUNG**

**INTERVIEW**

Corporate Resilience Network: Unternehmensinsolvenzen haben viele Ursachen – CRN: Multi-stakeholder analysis of corporate failures  
*Olivier Boutellis-Taft . . . . .* » 696



## STEUERN & RECHT

### KOMPAKT

- Zur steuerlichen Berücksichtigung des Beibehaltungswahlrechts gemäß Art. 67 Abs. 1 Satz 2 EGHGB ..... » 698
- Steuerberater sind seit dem 01.01.2023 zur aktiven Nutzung des besonderen elektronischen Steuerberaterpostfachs (beSt) verpflichtet ..... » 698
- Einigung über Whistleblower-Schutz ..... » 699

### ANALYSE

- Digitaler Erfüllungshelfer des Fiskus? – Die deutsche Umsetzung der als „DAC 7“ bezeichneten Richtlinie (Plattformen-Steuertransparenzgesetz – PStTG) nimmt Betreiber digitaler Plattformen in die Pflicht  
*Nicole Stumm und Tilo Freude* ..... » 700
- Umsetzung der EU-Mobilitätsrichtlinie durch das UmRUG – Überblick über das neue Umwandlungsrecht  
*Dr. Stefan W. Suchan LL.M. (Cornell) und Dr. Marc Holfter LL.M. (Melbourne)* ... » 708



# 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.



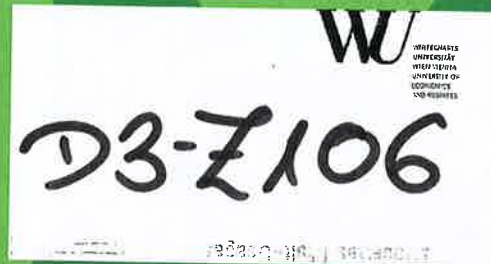
WEITERE INFOS: [WWW.IDW-VERLAG.DE/WPG](http://WWW.IDW-VERLAG.DE/WPG)



**Editorial:  
Verursacher-  
prinzip im Klima-  
schutz!**

# RdU

## Recht der Umwelt



### Schwerpunkt

## Beschleunigung von Umweltverfahren für Erneuerbare Energie

UVP-G-Novelle 2023 (Teil 1)

Christian Baumgartner

Effizientere Verfahren, Klimaschutz und erneuerbare Energie

David Kramer

Rinderstall und Eisenbahn: Anwendungsbogen  
des § 364 a ABGB

Georg Eisenberger, Sandra Tauß-Grill

### Leitsatzkartei

Schwerpunkt: Umweltverträglichkeitsprüfung

### Rechtsprechung

VwGH zu Grundsatzgenehmigung des  
ÖBB-Weststreckenausbaus

Florian Rathmayer

VwGH: Fehlende Alternativenprüfung muss BVwG  
selbst vornehmen

Daniel Ennöckl

# Inhalt

## Editorial

- Die Revolution, nein: eine gigantische Evolution ist da: das Verursacherprinzip im neuen Klimaschutzrecht! Endlich, endlich, endlich ..... 89  
*Wilhelm Berghaler, Daniel Ennöckl, Ferdinand Kerschner und Erika Wagner*

## Schnell und Aktuell ..... 91

### Beschleunigung von Umweltverfahren für Erneuerbare Energie

- Die UVP-G-Novelle 2023 (Teil 1) ..... 92  
 Energiewendeturbo, mehr Umweltschutz und mehr Verfahrenseffizienz  
*Christian Baumgartner*
- Effizientere Verfahren, Klimaschutz und Erneuerbare Energie: Wie die Verfahrensbeschleunigung die Energiewende vorantreibt ..... 98  
 Eine Analyse vorhandener und neuer Instrumente  
*David Kramer*
- Beschleunigter Ausbau von Erneuerbaren Energien ..... 104  
 Eine Benachteiligung der (Klein-)Wasserkraft?  
*Martin Weiss, Ferdinand Kerschner*

## Beiträge

- Rinderstall und Eisenbahn: Der Anwendungsbogen des § 364a ABGB ..... 105  
 Zugleich eine Anmerkung zu OGH 18. 10. 2022, 10 Ob 19/22z  
*Georg Eisenberger, Sandra Tauß-Grill*
- Schäfer-Kalk-Urteil und seine Folgen für den EU-Emissionshandel ..... 111  
 Carbon Capture and Utilization (CCU) und der Emissionsbegriff  
*Moritz Tiefenthaler*

## Aktuelles Umweltrecht ..... 113

### Leitsatzkartei

- RdU-LSK 2023/17–23 ..... 120

## Rechtsprechung

- Grundsatzgenehmigung des ÖBB-Weststreckenausbaus Linz–Marchtrenk ..... 123  
 UVP-Verfahren/Verwaltungsverfahren VwGH 24. 5. 2022, Ra 2021/03/0167 ua  
*(Florian Rathmayer)*

- VwGH: Fehlende naturschutzrechtliche Alternativenprüfung muss das BVwG selbst vornehmen .. 127  
 Umweltverträglichkeitsprüfung, Naturschutzrecht VwGH 6. 2. 2023, Ra 2021/06/0209 bis 0216  
*(Daniel Ennöckl)*

- Verunreinigung einer öffentlichen Grünfläche durch Ausstreuen von Vogelfutter ..... 130  
 Verwaltungsstrafrecht VwGH 30. 8. 2022, Ra 2022/06/0027  
*(Florian Gratzl)*

## Veranstaltungsbericht

- Klimaschutz durch Recht ..... 131  
 Veranstaltungsbericht zum 1. Wiener Juristischen Salon vom 17. 1. 2023 an der WU Wien  
*Birgit Hollaus*

Impressum auf der 2. Umschlagseite