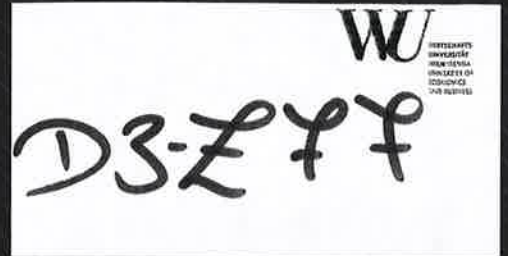


11/2023

S. 201–220, ART.-NR. 357–395

Juli 2023



# Zak

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

Herausgeber: Georg E. Kodek, Matthias Neumayr

## THEMA

- » **Lena Milacher/Maximilian Pfeiffenberger:** Verkehrssicherungspflichten auf der Skipiste
- » **Katharina Webhofer-Neumayr/Stefan Webhofer:** Auf zum Bezirksgericht!

## GESETZGEBUNG

- » Aktuelle Gesetzesvorhaben
- » Erhöhung der mietrechtlichen Kategoriebeträge

## RECHTSPRECHUNG

- » Ablehnungsrecht eines Rechtsanwalts bei Bestellung zum Rechtsbeistand
- » Umwandlung einer Simultanhypothek in Singularhypotheken
- » Geteiltes Übergangsrecht für Schenkungen auf den Todesfall

**IN ALLER KÜRZE**

203

**THEMA**

Lena Milacher/Maximilian Pfeiffenberger: Verkehrssicherungspflichten auf der Skipiste	204
Katharina Webhofer-Neumayr/Stefan Webhofer: Auf zum Bezirksgericht!	207

**GESETZGEBUNG**

Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 29. 6. 2023)	211
Erhöhung der mietrechtlichen Kategoriebeträge	212

**RECHTSPRECHUNG****»FAMILIENRECHT**

Einleitung der Phase der vorläufigen elterlichen Verantwortung	212
Hausbau durch Lebensgefährten – schlüssige Gründung einer GesbR?	212
Keine Vertretungsbefugnis des Vorsorgebevollmächtigten vor Eintragung des Vorsorgefalls	213
Ablehnungsrecht eines Rechtsanwalts bei Bestellung zum Rechtsbeistand	213

**»SACHENRECHT**

Rechtsnachfolge im Liegenschaftseigentum nach dem Zerfall der UdSSR	213
Passivlegitimation des Eigentümers einer Baurechtsliegenschaft für nachbarrechtliche Klage?	214
Ersitzung eines Wegerechts über eine Forststraße	214
Verlegung des Servitutswegs	214
Umwandlung einer Simultanhypothek in Singularhypotheken	214

**»ERBRECHT**

Einräumung eines Wohnrechts als Schenkung aus sittlicher Pflicht	214
Geteiltes Übergangsrecht für Schenkungen auf den Todesfall	215

**»SCHULDRECHT**

Restriktive Auslegung von Gewährleistungsausschlüssen	215
Fernabsatzvertrag – Online-Plattform eines Dritten als Vertriebs- und Dienstleistungssystem	215
Konkurrenztätigkeit von Mitarbeitern des Vertragspartners nicht von Konkurrenzverbot erfasst	216
Auszahlung vom Spargbuch an Vertreter des Kunden	216

## INHALTSVERZEICHNIS/IMPRESSUM

## »MIET- UND WOHNRECHT

Gesetzwidrigkeit einer Wertsicherungsklausel ohne zeitliche Schranke	216
Ausschluss der Indexanpassung durch Vereinbarung einer pauschalen Erhöhung	217
Kein Wohnungseigentum an Heizraum	217

## »SCHADENERSATZ

Verschuldensunabhängige Haftung des Pferdehalters für Unfall bei der Betreuung	217
Parallelfahrt auf der Skipiste	218
Einfahrt eines Einsatzfahrzeugs in eine Kreuzung bei Rotlicht	218
Abgasskandal – keine Haftung des Herstellers für Wartungskosten	218
Ersatz der merkantilen Wertminderung bei einer Immobilie	219

## »VERFAHRENSRECHT

Bindungswirkung der Entscheidung über die Zulässigkeit des Rechtswegs	219
Keine Wiedereinsetzung wegen Unwirksamkeit der Zustellung	219
Behandlung einer falsch formulierten Eingabe als Widerspruch gegen das Versäumungsurteil	219

## LITERATURÜBERSICHT

220

**Herausgeber:**

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

**Redaktion:**

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

**Impressum:**

Offenlegung gemäß § 25 MedienG:

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

**Lektorat und Autor:innenbetreuung:**

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

**Abonnent:innenservice:**

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

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, Megyeri út 53, H-1044 Budapest, ISSN 1996-2428.

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

6855

5. Juli 2023

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DS-Z 236

# ARD



## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

### THEMA

» **Alexander Kaindl/Ursula Roberts:** Arbeitsrechtliche Praxistipps zum Urlaubsrecht

### RECHTSPRECHUNG

- » Krankschreibung am Tag der einvernehmlichen Auflösung – keine Entgeltfortzahlung
- » EuGH: Vergütungsanspruch nach EpiG nur beim inländischem Wohnsitz widerspricht EU-Recht
- » Kürzung des All-in-Gehalts während der Elternteilzeit – keine Diskriminierung von Teilzeitbeschäftigten
- » Long COVID für Vortragende in privatem Nachhilfeinstitut keine Berufskrankheit
- » COVID-19 für Beschäftigte des Bergrettungsdienstes keine Berufskrankheit
- » BFG: Nachweis für halben Sachbezug durch elektronisch geführtes Fahrtenbuch

### NEUE VORSCHRIFTEN

» Änderung von ArbVG und ASGG – BGBI

**IN ALLER KÜRZE****THEMA – ARBEITSRECHT****Alexander Kaindl/Ursula Roberts: Arbeitsrechtliche Praxistipps zum Urlaubsrecht** 3

Der Sommer und damit auch die Urlaubssaison stehen vor der Tür. Die rechtlichen Rahmenbedingungen von Erholungsurlaub finden sich im Urlaubsgesetz. Es handelt sich beim Recht auf bezahlten Urlaub um einen zwingenden und unverzichtbaren Anspruch für Mitarbeiter. In der Praxis besteht aber dennoch oft Unsicherheit, welche rechtlichen Voraussetzungen tatsächlich zu beachten sind. Überdies gab es in der letzten Zeit, insbesondere auf EU-Ebene, für Arbeitgeber zu beachtende, wesentliche höchstgerichtliche Rechtsprechung. Im aktuellen Themenbeitrag geben RAA Mag. Alexander Kaindl und RA Mag. Dr. Ursula Roberts einen Überblick sowie arbeitsrechtliche Praxistipps zu den wichtigsten Fragen im Urlaubsrecht.

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

Krankschreibung am Tag der einvernehmlichen Auflösung – keine Entgeltfortzahlung	7
EuGH: Vergütungsanspruch nach EpiG nur bei inländischem Wohnsitz widerspricht EU-Recht	8
Absonderung: Verbesserungsauftrag zu Antrag auf Vergütung des Verdienstentgangs	10
Kein COVID-Bonus an ausgeschiedenes Pflegepersonal – keine Diskriminierung	10
Beweislast für Anspruch auf Überstundenentgelt	11
Kürzung des All-in-Gehalts während der Elternteilzeit – keine Diskriminierung von Teilzeitbeschäftigten	12

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Long COVID für Vortragende in privatem Nachhilfeeinstitute keine Berufskrankheit	12
COVID-19 für Beschäftigte des Bergrettungsdienstes keine Berufskrankheit	14
COVID-19-Infektion: Keine Anerkennung als Berufskrankheit im Einzelfall	15

**» STEUERRECHT**

BFG: Nachweis für halben Sachbezug durch elektronisch geführtes Fahrtenbuch	16
BFG: Pendlerpauschale bei Verfügbarkeit eines Werkverkehrs	17
Rechtsmittelerhebung per E-Mail nicht zulässig	17

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

Änderung von ArbVG und ASGG – BGBl	18
------------------------------------	----

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Neue Lehrberufe Pflegeassistent und Pflegefachassistent – BGBl	19
--	----

**ARTIKELRUNDSCHAU** 20**IMPRESSUM** 6

2/2023

S. 99–182, ART.-NR. 12–18

Juni 2023

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z110

ZfV



ZEITSCHRIFT FÜR VERWALTUNG

Herausgeber: Thomas Kröll/Georg Lienbacher/Erich Pürgy

## ABHANDLUNGEN

- » **Maximilian Ponader:** Die nationale Wahlgerichtsbarkeit als Garant für die demokratische Legitimation der Unionsorgane
- » **Fabian Saxl:** Das rechtliche Verhältnis zwischen Gemeindeorganen: Sticht der Ober immer den Unter?
- » **Wolfgang Heissenberger:** COVID 19-Pandemie und Verdienstentgang – Übersicht über die Judikatur des VwGH zu § 32 EpiG
- » **Leo Lehr:** Unwirksam, ineffektiv, unverhältnismäßig? Verwaltungs(straf)rechtliche Sanktionen in der rezenten EuGH-Judikatur

## RECHTSPRECHUNGSBERICHTE

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

ZfV 2/2023

48. Jahrgang, Juni 2023



## ABHANDLUNGEN

<b>Maximilian Ponader:</b> Die nationale Wahlgerichtsbarkeit als Garant für die demokratische Legitimation der Unionsorgane	101
<b>Fabian Saxl:</b> Das rechtliche Verhältnis zwischen Gemeindeorganen	112
<b>Wolfgang Heissenberger:</b> COVID-19-Pandemie und Verdienstentgang	119
<b>Leo Lehr:</b> Unwirksam, ineffektiv, unverhältnismäßig?	126

## RECHTSPRECHUNGSBERICHTE

<b>Thomas Kröll:</b> Rechtsprechungsbericht: Verfassungsgerichtshof und Unionsgerichte	134
<b>Harald Eberhard/Christian Ranacher/Martina Weinhandl-Haider:</b> Rechtsprechungsbericht: Landesverwaltungsgerichte, Bundesverwaltungsgericht und Verwaltungsgerichtshof	156

## FACHLITERATUR

<b>Johanna Neumeyer,</b> Tierrecht (Laura Pavlidis)	181
---	-----

6/2023

S. 163–194, ART.-NR. 32–38

Juni 2023

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z 14+Beil.

# RWZ



RECHT UND RECHNUNGSWESEN

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

## AUS DER WISSENSCHAFT

» **Bernhard Schwetzler:** Zur (Fehl-)Bewertung von Wachstumsunternehmen

## GESELLSCHAFTS- UND STEUERRECHT

» **Susanne Reisinger/Elisabeth Titz:** Aktuelles zum (Öko-)Investitionsfreibetrag

» **Alexandra Wild:** Start-Up-Mitarbeiterbeteiligung und Mindestkörperschaftsteuer

» **Matthias Potyka:** GesRÄG 2023: Flexible Kapitalgesellschaft und 10.000 Euro-GmbH

» **Christoph Haid/Gudrun Waniek:** Zentrale Aspekte des HinweisgeberInnenschutzgesetzes

## REVISION UND KONTROLLE

» **Thomas Egerth:** Prozessuale Auskunftspflicht eines Abschlussprüfers und materiellrechtliche Herausgabeansprüche seines Auftraggebers





## AUS DER WISSENSCHAFT

**Bernhard Schwetzer:** Zur (Fehl-)Bewertung von Wachstumsunternehmen 163

Der Beitrag beschäftigt sich mit dem Einfluss von Liquidationspräferenzen auf den Unternehmenswert. Dabei zeigt sich, dass in der Praxis verwendete einfache Regeln wie die Post-Money-Bewertung wegen der Vernachlässigung der Wirkung dieser Sonderrechte im Regelfall zu überhöhten Unternehmenswerten führen.

## GESELLSCHAFTS- UND STEUERRECHT

**Susanne Reisinger/Elisabeth Titz:** Aktuelles zum (Öko-)Investitionsfreibetrag: Öko-IFB-VO und Fossile-Energieträger-Anlagen-VO veröffentlicht 169

Aus den kürzlich veröffentlichten Verordnungen zum neuen (Öko-)Investitionsfreibetrag (§ 11 EStG) ergibt sich einerseits, für welche Wirtschaftsgüter der erhöhte Investitionsfreibetrag von 15 % (Öko-IFB) in Anspruch genommen werden kann (Öko-IFB-VO), und andererseits, welche Anlagen im Zusammenhang mit fossilen Energieträgern von der Inanspruchnahme des Investitionsfreibetrages generell ausgenommen sind (Fossile-Energieträger-Anlagen-VO). Der vorliegende Beitrag geht näher auf den Regelungsinhalt der beiden Verordnungen ein.

**Alexandra Wild:** Start-Up-Mitarbeiterbeteiligung und Mindestkörperschaftsteuer: Die steuerlichen Maßnahmen des Start-Up-Förderungsgesetzes 175

Der kürzlich veröffentlichte Begutachtungsentwurf des Start-Up-Förderungsgesetzes sieht neue Erleichterungen für die Beteiligung von Mitarbeitern an den Arbeitgeberunternehmen im Rahmen von Start-Up-Mitarbeiterbeteiligungen vor. Zudem werden im selben Gesetzesentwurf aufgrund der vorgesehenen Herabsetzung des gesetzlichen Mindeststammkapitals durch das GesRÄG 2023 steuerliche Begleitregelungen im Bereich der Mindeststeuer vorgesehen. Der Beitrag gibt einen Überblick über beide Änderungsvorschläge.

**Matthias Potyka:** GesRÄG 2023: Flexible Kapitalgesellschaft und 10.000 Euro-GmbH 180

Mit dem geplanten Gesellschaftsrechts-Änderungsgesetz 2023 (GesRÄG 2023) soll zum einen eine neue Rechtsform – die Flexible Kapitalgesellschaft (FlexKapG) – geschaffen und zum anderen das gesetzliche Mindeststammkapital der GmbH (neuerlich) auf 10.000 € gesenkt werden. Der Beitrag geht näher auf die geplanten Neuerungen ein.

**Christoph Haid/Gudrun Waniek:** Zentrale Aspekte des HinweisgeberInnenschutzgesetzes 182

Am 24. 2. 2023 wurde das HinweisgeberInnenschutzgesetz („HSchG“) kundgemacht, mit welchem die 2019 erlassene RL (EU) 2019/1937 zur Verstärkung des Schutzes von Personen, die Verstöße gegen das Unionsrecht melden (sog „EU-Whistleblower-Richtlinie“), umgesetzt wurde. Im gegenständlichen Artikel werden die wichtigsten Aspekte für Unternehmen aber auch Kritikpunkte zusammengefasst.

## INTERNATIONALER RUNDBLICK

**Katharina van Bakel-Auer/Maria Sumerauer** 186

## REVISION & KONTROLLE

**Thomas M. Egerth:** Prozessuale Auskunftspflicht eines Abschlussprüfers und materiellrechtliche Herausgabeansprüche seines Auftraggebers 189

Der OGH hatte sich vor nicht allzu langer Zeit in seiner Entscheidung vom 18. 10. 2022, 4 Ob 78/22g, mit Aufklärungspflichten eines Abschlussprüfers im Prozess und Herausgabeansprüchen seines Auftraggebers aus dem Prüfungsvertrag auseinandergesetzt. Was ist der rechtliche Hintergrund und wie sind diese Pflichten näher ausgestaltet?

1/2023

Juni 2023

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z14 / B.c.

# RwSt

RECHNUNGSWESEN UND STEUERN

Herausgeber: Romuald Bertl, Klaus Hirschler

Osterreichische Post AG, PZ 202042072 P, LexisNexis, 1020 Wien, Trabrennstraße 2A, ISSN 2706-8824

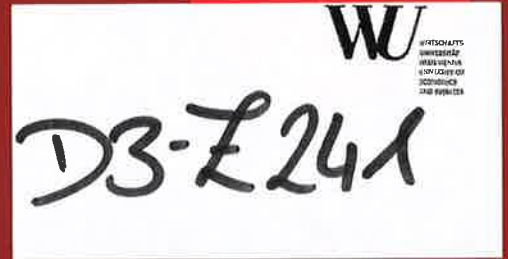
Otto Nowotny

## Die Bilanzierung von Leasingverträgen im unternehmensrechtlichen Jahres- abschluss des Leasingnehmers

 LexisNexis®

[rwst.lexisnexus.at](http://rwst.lexisnexus.at)

ÖJA bis ÖJZ



# Österreichische Jurist:innenzeitung

## Beiträge

**Folgen des Urteils EuGH C-555/21, *UniCredit Bank Austria*, für die vorzeitige Kreditrückzahlung**

Isabelle Vonkilch

**Tokenisierung und privates Wertpapierrecht**

Martin Miernicki

**Sicherstellung, Durchsuchung und Amtshilfe im Verhältnis zueinander**

Eckart Ratz

## Kurzbeitrag

**ZVN 2023: Videoverhandlung im Zivilprozess**

Martin Spitzer, Alexander Wilfinger

## Evidenzblatt

**Recht auf Beschäftigung nach dem Theaterarbeitsgesetz**

Peter C. Schöffmann

**Kindererziehungszeiten im EU-Ausland und Alterspension**

Felicia Kain

**Strafschärfung bei Rückfall**

Günther Rebisant

# Inhalt

## Editorial

- Möbelhäuser unter Druck ..... 573  
*Stefan Perner und Martin Spitzer*

## ÖJZ aktuell ..... 575

## Beiträge

- Folgen des Urteils EuGH C-555/21, *UniCredit Bank Austria*, für die vorzeitige Kreditrückzahlung ..... 577  
*Isabelle Vonkilch*
- Tokenisierung und privates Wertpapierrecht ..... 582  
*Martin Miernicki*
- Entscheidungen des VfGH – zweites Halbjahr 2022 .... 591  
*Helmut Hörtenhuber, Stefanie Dörnhöfer*
- Sicherstellung, Durchsuchung und Amtshilfe im Verhältnis zueinander ..... 599  
*Eckart Ratz*

## Kurzbeitrag

- ZVN 2023: Videoverhandlung im Zivilprozess ..... 606  
*Martin Spitzer, Alexander Wilfinger*

## Evidenzblatt

- Anfechtung darf nicht begünstigen ..... 609  
**Anfechtungsrecht** OGH 14. 2. 2023, 17 Ob 7/22 m
- Rückzahlung des Urlaubszuschusses nach dem KollV für Arbeitskräfteüberlassung ..... 611  
**Arbeitsrecht** OGH 25. 1. 2023, 8 ObA 85/22s
- Arbeitszeit eines Vertragslehrers als Abteilungsvorstand ..... 611  
**Arbeitsrecht** OGH 25. 1. 2023, 8 ObA 91/22y
- Recht auf Beschäftigung nach dem Theaterarbeitsgesetz ..... 611  
**Arbeitsrecht** OGH 23. 2. 2023, 8 ObA 94/22i  
*(Peter C. Schöffmann)*
- Absperrung und Überwachung eines Servitutswegs ..... 613  
**Bestandrecht** OGH 31. 1. 2023, 5 Ob 196/22t
- Erbseinsetzung einer Pflegeperson trotz Geschenkkannahmeverbot ..... 614  
**Erbrecht; Schuldrecht** OGH 21. 2. 2023, 2 Ob 15/23 d
- Ex-Titel zur Erwirkung der Unterfertigung eines Vertrags ..... 615  
**Exekutionsrecht** 15. 3. 2023, 3 Ob 37/23x

- Kindererziehungszeiten im EU-Ausland und Alterspension ..... 616  
**Sozialversicherungsrecht** OGH 22. 11. 2022, 10 ObS 97/22w  
*(Felicia Kain)*
- Verantwortlichkeit des Arbeitgebers für die Einhaltung von Arbeitnehmerschutzvorschriften ..... 617  
**Sozialversicherungsrecht** OGH 19. 12. 2022, 9 ObA 102/22y
- Betriebsunterbrechungsversicherung – „gedehnter“ Versicherungsfall ..... 618  
**Versicherungsvertragsrecht** OGH 9. 11. 2022, 7 Ob 155/22b
- Wasseraustritt wegen einer aus Gefälligkeit verschobenen Kaffeemaschine ..... 620  
**Versicherungsvertragsrecht** OGH 9. 11. 2022, 7 Ob 158/22v  
*(Florian Laher)*
- Unzulässigkeit des Rechtswegs für innerkirchliche Angelegenheiten ..... 622  
**Zivilprozessrecht** OGH 19. 12. 2022, 9 ObA 124/22h
- Gegenforderung wegen Verwahrung ..... 623  
**Zivilverfahrensrecht** OGH 27. 1. 2023, 1 Ob 226/22z
- Privilegierende Tatumstände in gekürzter UAusfertigung ..... 624  
**Strafprozessrecht** OGH 7. 12. 2022, 12 Os 133/22h
- Unschuldsvermutung nach Verfahrensbeendigung ..... 625  
**Strafprozessrecht** OGH 19. 1. 2023, 12 Os 128/22y
- Strafschärfung bei Rückfall ..... 626  
**Strafrecht** OGH 18. 10. 2022, 15 Os 64/22h  
*(Günther Rebisant)*
- Abgabenhinterziehung nach § 33 Abs 1 FinStrG im Bereich der Mineralölsteuer ..... 628  
**Strafrecht** OGH 23. 11. 2022, 13 Os 44/22b
- Einlagensicherungsbetrug ..... 628  
**Strafrecht** OGH 20. 12. 2022, 11 Os 74/22z
- Sonderbestimmungen zur Strafrahenbildung nach dem JGG ..... 630  
**Strafrecht** OGH 18. 4. 2023, 15 Os 119/22x (verstSen)

## Veranstaltungen & Seminare ..... 632

Impressum auf der 2. Umschlagseite

D3-L241  
Beit.

# ÖJZ

## Österreichisches Juristisches Archiv

**Schadenersatzrechtliche Haftung echter Dritter  
bei Mitwirkung an Verstößen gegen das  
Einlagenrückgewährverbot? – zugleich eine Besprechung  
von OGH 23. 6. 2021, 6 Ob 61/21w Seite 129**

Christoph Müller

**„Beweisaufnahme“ im Ermittlungsverfahren Seite 169**

Eckart Ratz

**Gegenansprüche des Anfechtungsgegners  
gem § 41 IO Seite 190**

Martin Trenker

**Verfügungen über (dingliche) Rechte –  
Ein Diskussionsbeitrag über einen allgemeinen Verfügungs-  
tatbestand des ABGB Seite 234**

Christoph Kronthaler

# ÖSTERREICHISCHE NOTARIALE ZEITUNG

155. JAHRGANG

06  
2023

MONATSSCHRIFT FÜR NOTARIAT UND VERFAHREN AUSSER STREITSACHEN

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z315

Aus dem Inhalt:

## EDITORIAL

*Michael Umfahrer:*

Zum Begutachtungsentwurf des GesRÄG 2023 (FlexKapGG)

Seite 273

## BEITRÄGE

*Volker Engelmann:*

Neue ImmoESt-Regelungen bei gemischten Verträgen

Seite 274

*Rudolf Welser:*

Verstärkter Senat: Wende in der Judikatur zur *laesio enormis* beim Optionsvertrag Seite 277

## RECHTSPRECHUNG

Umlaufbeschluss erlangt erst mit Bekanntgabe des Abstimmungsergebnisses  
Wirksamkeit (*Arian Roubal und Ulfried Terlitza*)

Seite 282

Zur Verbücherungsfähigkeit eines Schenkungsvertrags, der mittels gesonderter  
Anbot- und Annahmeerklärungen abgeschlossen wurde (*Ludwig Bittner*)

Seite 291

Zur Frage einer beträchtlichen Wertminderung als Hindernis für die Realteilung  
(*Ulfried Terlitza*)

Seite 294

Zuständigkeit und Voraussetzungen für die Ausstellung einer Amtsbestätigung  
gem § 14 Abs 1 Z 5 und Abs 7 WEG 2002 (*Ludwig Bittner*)

Seite 299

Schenkung auf den Todesfall durch gerichtlichen Vergleich (*Alexander Elbl*)

Seite 307

LEITUNG: Christian Rabl, Alexander Schopper, Alexander Winkler (Chefredakteur)

REDAKTION: Ludwig Bittner, Christian Koller, Elisabeth Lovrek, Gottfried Musger, Karl Stöger,  
Ulfried Terlitza, Martin Trenker, Rudolf Welser

BEIRAT: Irene Faber, Christoph Grabenwarter, Andreas Kletečka, Peter G. Mayr, Helmut Ofner,  
Manfred Umlauf, Wolfgang Zankl

MANZ 

# Inhalt

## Editorial

Zum Begutachtungsentwurf des GesRÄG 2023 (FlexKapGG) .....	273
<i>Michael Umfahrer</i>	

## Beiträge

Neue ImmoEST-Regelungen bei gemischten Verträgen .....	274
<i>Volker Engelmann</i>	
Verstärkter Senat: Wende in der Judikatur zur <i>laesio enormis</i> beim Optionsvertrag .....	277
<i>Rudolf Welser</i>	

## Rechtsprechung

### Grundbuch, Wohn- und Liegenschaftsrecht

Umlaufbeschluss erlangt erst mit Bekanntgabe des Abstimmungsergebnisses Wirksamkeit .....	282
<i>OGH 21. 12. 2022, 5 Ob 34/22v: §§ 24, 25 WEG 2002</i> <i>Anmerkung von Arian Roubal und Ulfried Terlitza</i>	
Zur Verbücherungsfähigkeit eines Schenkungsvertrags, der mittels gesonderter Anbot- und Annahmeerklärungen abgeschlossen wurde .....	291
<i>OGH 21. 12. 2022, 5 Ob 63/22h: §§ 26, 27, 31 Abs 1 BGB</i> <i>Anmerkung von Ludwig Bittner</i>	
Zur Frage einer beträchtlichen Wertminderung als Hindernis für die Realteilung .....	294
<i>OGH 31. 1. 2023, 5 Ob 151/22z: §§ 830, 843 ABGB; § 2 LBG</i> <i>Anmerkung von Ulfried Terlitza</i>	
Kein Ausschluss eines Wohnungseigentümers selbst bei grob verschuldetem Zahlungsrückstand, wenn bis zum Schluss der Verhandlung gezahlt wird ...	298
<i>OGH 27. 2. 2023, 5 Ob 132/22f: § 36 WEG 2002; § 33 Abs 2 und 3 MRG; § 1425 ABGB</i>	
Zuständigkeit und Voraussetzungen für die Ausstellung einer Amtsbestätigung gem § 14 Abs 1 Z 5 und Abs 7 WEG 2002 .....	299
<i>OGH 14. 3. 2023, 5 Ob 209/22d: Art 30 EuErbVO; § 14 Abs 1 Z 5 u Abs 7 WEG 2002; § 182 Abs 3 AußStrG; § 94 Abs 1 Z 3 BGB</i> <i>Anmerkung von Ludwig Bittner</i>	
Wie weit reicht die Verpflichtung zum Lüften einer Mietwohnung? .....	301
<i>OGH 28. 3. 2023, 4 Ob 2/23g: § 30 Abs 2 Z 3 Fall 1, § 33 Abs 1 MRG</i>	
<b>Erbrecht</b>	
Ende der Vertretungsbefugnis bei Bestellung eines Kollisionskurators .....	303
<i>OGH 15. 3. 2022, 2 Ob 155/21i: § 156 Abs 1, § 5 Abs 2 Z 1 AußStrG</i>	
Keine analoge Anwendung des § 519 Abs 1 Z 1 ZPO im Verlassenschaftsverfahren .....	303
<i>OGH 21. 3. 2023, 2 Ob 50/23a: §§ 63f AußStrG</i>	
Unterlassene Erörterung eines Gutachtens .....	304
<i>OGH 20. 4. 2023, 2 Ob 40/23f: § 66 Abs 1 Z 2 AußStrG</i>	
Erbhof .....	305
<i>OGH 20. 4. 2023, 2 Ob 65/23g: §§ 1, 2 Abs 3 AnerbenG</i>	
Akteneinsicht im Verlassenschaftsverfahren .....	306
<i>OGH 20. 4. 2023, 2 Ob 68/23y: § 59 Abs 2, § 63 AußStrG</i>	
Parteistellung des Testamentsvollstreckers im Erbrechtsstreit .....	307
<i>OGH 20. 4. 2023, 2 Ob 74/23f: § 2 Abs 1 Z 3 AußStrG</i>	
Schenkung auf den Todesfall durch gerichtlichen Vergleich .....	307
<i>OGH 23. 6. 2022, 5 Ob 247/21s: §§ 603, 1380 ABGB; § 1 NotAkteG; §§ 52ff NO; §§ 204ff ZPO</i> <i>Anmerkung von Alexander Elbl</i>	
<b>Firmenbuch und Unternehmensrecht</b>	
Erwerb von Nachbesserungsrechten .....	311
<i>OGH 18. 4. 2023, 6 Ob 71/22t: §§ 225 c ff AktG; §§ 2, 5 Abs 4, § 6 GesAusG</i>	
<b>Vertragsrecht</b>	
Anfechtung des im Optionsvertrag in Aussicht gestellten Hauptvertrags wegen <i>laesio enormis</i> ....	313
<i>OGH 28. 3. 2023, 4 Ob 217/21x [verstSen]: §§ 285, 901, § 933 Abs 3, §§ 934, 935, 936, 943, 1268, 1478, 1483, 1487, 1489, 1502 ABGB; § 1 Abs 1 lit d NotAktG</i>	
<b>Verfahren außer Streitsachen</b>	
Rekursrecht des Betroffenen gegen eine dem Willen des Erwachsenenvertreters folgende gerichtliche Entscheidung .....	328
<i>OGH 27. 1. 2023, 1 Ob 233/22d: § 272 ABGB; § 273 a ABGB aF; § 59 Abs 2, § 62 Abs 1 AußStrG</i>	
Rechtspersönlichkeit und Parteifähigkeit einer aus dem Firmenbuch gelöschten Gesellschaft .....	329
<i>OGH 27. 1. 2023, 1 Ob 242/22b: § 5 AußStrG; § 1425 ABGB; § 93 GmbHG; § 40 FBG</i>	
<b>Varia</b>	
Die Kündigung eines Arbeitsverhältnisses infolge der Weigerung, sich gegen COVID-19 impfen zu lassen, ist nicht anfechtbar .....	331
<i>OGH 23. 3. 2023, 9 ObA 17/23z: § 879 ABGB; § 105 Abs 3 Z 1 lit i ArbVG; § 17 GIBG</i>	

Standesnachrichten und Mitteilungen .....	334
---	-----

Impressum .....	336
-----------------	-----

## FOKUS Sanierung



D3-Z325

### • ZInsO FOKUS – Außergerichtliche Sanierung und Restrukturierung

**Unternehmenssanierung in Zeiten der Transformation der Ökonomie – Teil 2** (S. 1401)

von Professor Dr. Wolfgang Portisch, Emden/Leer und Rechtsanwalt Dr. iur. Friedrich L. Cranshaw, Mannheim

### • ZInsO FOKUS – Rechtsprechungsreport

**Anwendung des Kleinbeteiligtenprivilegs im Rahmen der Insolvenzanfechtung; Zeitlicher Anknüpfungspunkt; Entgegenstehende Koordinierte Finanzierung** (S. 1419)

BGH, Urt. v. 20.4.2023 – IX ZR 44/22

**Befugnis des Insolvenzverwalters zur Einforderung rückständiger Pflichteinzahlungen der Genossenschaft** (S. 1421)

BayObLG München, Beschl. v. 28.4.2023 – 101 VA 162/22

**Einziehung eines Geschäftsanteils aus wichtigem Grund** (S. 1429)

OLG München, Urt. v. 1.2.2023 – 7 U 4346/21

**Aktienrechtliches Freigabeverfahren; Vollzugsinteresse nach Anfechtung von Sachkapitalerhöhung nach Altmantelverwendung; Plausibilität von Werthaltigkeit der einzubringenden Einlage** (S. 1435)

OLG München, Beschl. v. 15.3.2023 – 7 AktG 5/22 e

**Bestellung des Restrukturierungsbeauftragten zum Sachverständigen zwecks Prüfung des Minderheitenschutzantrags gem. § 64 Abs. 2 StaRUG** (S. 1441)

AG Hannover, Beschl. v. 17.5.2023 – 951 RES 1/23 – 1

**Anforderungen an Berufungsschriftsatz: Übernahme von Kosten für medizinischen Eingriff durch Arbeitgeber als unentgeltliche Leistung („AWO Kreisverband Wiesbaden e.V.“)** (S. 1443)

LAG Hessen, (Teil-)Urt. v. 25.1.2023 – 18 Sa 889/22 (n. rkr.)

**Duldungsbescheid und Vorsatzanfechtung bei Überlassung eines Girokontos an Dritte (sog. „Kontoleihe“)** (S. 1452)

FG Köln, Beschl. v. 28.11.2022 – 11 V 2119/22

Schriftleitung: Andreas Ziegenhagen

Carl Heymanns Verlag





**Herausgeber:**

Prof. Dr. Christian Berger • RA Dr. Susanne Berner • RiAG Dr. Stephan Beth • RA Dr. Christian Brünkman • 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 Geisler • Prof. Dr. Hugo Grote • RA Dr. Andreas Henkel • WP/StB Michael Hermanns • Prof. Dr. Heribert Hirte • RA Martin Horstkotte • Prof. Dr. Lutz O. Prof. Dr. Michael Huber • RA Peter J. Hützen • RiAG Dr. Peter Laroche • Prof. Dr. Wolfgang Marotzke • Prof. Dr. Torsten Marini • Prof. Dr. Sebastian Mock • RA Dr. Patrick Mückl • Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser • RA Dr. Manfred Obermüller • Vors. RiOLG Dr. Dietmar Onusoff • RA Prof. Dr. Klaus Pannen • RiBGH Prof. Dr. Gerhard Pape • RA Stephan Ries • RiBGH Christian Röhl • Prof. Dr. Thomaß Bonhau • Vors. RiOLG Katrin von 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

**Inhaltsverzeichnis****ZInsO FOKUS – Hintergründe und Aktuelles****ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 27/2023****ZInsO FOKUS – Außergerichtliche Sanierung und Restrukturierung**

**Unternehmenssanierung in Zeiten der Transformation der Ökonomie – Teil 2** ..... 1401  
 von Professor Dr. Wolfgang Portisch, Emden/Leer und Rechtsanwalt Dr. iur. Friedrich L. Cranshaw, Mannheim

**ZInsO FOKUS – Rechtsprechungsreport**

**Anwendung des Kleinbeteiligtenprivilegs im Rahmen der Insolvenzanfechtung; Zeitlicher Anknüpfungspunkt; Entgegenstehende Koordinierte Finanzierung** ..... 1419  
 BGH, Urt. v. 20.4.2023 – IX ZR 44/22

**Befugnis des Insolvenzverwalters zur Einforderung rückständiger Pflichteinzahlungen der Genossenschaft** ... 1421  
 BayObLG München, Beschl. v. 28.4.2023 – 101 VA 162/22

**Einziehung eines Geschäftsanteils aus wichtigem Grund** ..... 1429  
 OLG München, Urt. v. 1.2.2023 – 7 U 4346/21

**Aktienrechtliches Freigabeverfahren; Vollzugsinteresse nach Anfechtung von Sachkapitalerhöhung nach Altmantelverwendung; Plausibilität von Werthaltigkeit der einzubringenden Einlage** ..... 1435  
 OLG München, Beschl. v. 15.3.2023 – 7 AktG 5/22 e

**Bestellung des Restrukturierungsbeauftragten zum Sachverständigen zwecks Prüfung des Minderheiten-schutzantrags gem. § 64 Abs. 2 StaRUG** ..... 1441  
 AG Hannover, Beschl. v. 17.5.2023 – 951 RES 1/23 – 1

**Anforderungen an Berufungsschriftsatz: Übernahme von Kosten für medizinischen Eingriff durch Arbeitgeber als unentgeltliche Leistung („AWO Kreisverband Wiesbaden e.V.“)** ..... 1443  
 LAG Hessen, (Teil-)Urt. v. 25.1.2023 – 18 Sa 889/22 (n. rkr.)

**Duldungsbescheid und Vorsatzanfechtung bei Überlassung eines Girokontos an Dritte (sog. „Kontoleihe“)** ... 1452  
 FG Köln, Beschl. v. 28.11.2022 – 11 V 2119/22