

# wirtschaftsrecht blätter:wbl

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z62  
/Beit.

## wirtschaftsrechtliche blätter:wbl

## Zeitschrift für österreichisches und europäisches Wirtschaftsrecht

Oktober 2023 (37. Jahrgang)

em.o.Univ.-Prof. Dr. Hans-Georg Koppensteiner, LL.M.:  
**Individual- und Minderheitenrechte im  
Gesellschaftsrecht**

Univ.-Prof. Dr. Thomas Jaeger, LL.M.:  
**Europarecht: Das Neueste auf einen Blick**

### Rechtsprechung

Nr. 176–190

#### • Europarecht

**176.** Geistiges Eigentum: Maßnahmen, Verfahren und Rechtsbehelfe, die erforderlich sind, um die Durchsetzung der Rechte des geistigen Eigentums sicherzustellen (EuGH 27. 4. 2023, Rs C-628/21) 564

**177.** Markenrecht: Marke, die mehreren Personen zusteht – Mehrheitsvoraussetzungen, die unter den gemeinsamen Inhabern für die Erteilung und Entziehung einer Lizenz an ihrer Marke erforderlich sind (EuGH 27. 4. 2023, Rs C-686/21) 567

**178.** Verbraucherschutz: Pauschalreisen und verbundene Reiseleistungen – Rücktritt von einem Pauschalreisevertrag – Unvermeidbare, außergewöhnliche Umstände (EuGH 8. 6. 2023, Rs C-407/21) 568

**179.** Verbraucherschutz: Missbräuchliche Klauseln in Verbraucherverträgen – Vertrag mit doppeltem Zweck – Begriff des Verbrauchers – Kriterien (EuGH 8. 6. 2023, Rs C-570/21) 574

#### • Arbeitsrecht

**180.** Rückersatz von Ausbildungskosten (OGH 28. 6. 2023, 9 ObA 48/23h) 578

**181.** Erlaubter Zugriff auf e-mail-Konten (OGH 28. 6. 2023, 6 ObA 1/22y) 579

**182.** Zum Inhalt eines Dienstzeugnisses (OGH 31. 5. 2023, 9 ObA 28/23t) 581

**183.** Zulässige Stichtagsregelung (OGH 24. 5. 2023, 8 ObA 30/23d) 582

#### • Unternehmensrecht

**184.** Verbot der Einlagenrückgewähr bei GmbH & Co KG; Privatentnahme; Heilung durch einen von der verbotswidrigen Entnahme unabhängigen Gesellschafterzuschuss bzw Kapitalherabsetzung (OLG Innsbruck 27. 4. 2023, 3 R 26/23g) 582

**185.** Abschlussprüferhaftung; Vorrang der (insolventen) Gesellschaft gegenüber den Schadenersatzansprüchen von Drittgläubigern (OGH 21. 6. 2023, 3 Ob 58/23k) 590

**186.** Auflösung einer OG; auf Vertragsanpassung gestützte Klage auf Erstellung einer Auseinandersetzungsbilanz (zu einem späteren Zeitpunkt) und Zahlung des sich dann daraus ergebenden Guthabens; eigennützige Rechte; Verdünnung der Treuepflicht im Liquidationsstadium (OGH 25. 1. 2023, 6 Ob 51/22a) 594

**187.** Handel mit Nachbesserungsrechten; Umfang der verbrieften Forderung (OGH 18. 4. 2023, 6 Ob 71/22t) 595

#### • Wettbewerbsrecht

**188.** Zur Veröffentlichung kartellgerichtlicher Entscheidungen; zur Akteneinsicht (OGH als KOG 2. 5. 2023, 16 Ok 1/23t) 595

#### • Öffentliches Wirtschaftsrecht

**189.** Vorzeitige Beendigung der Abfalleigenschaft (VwGH 20. 10. 2022, Ra 2021/07/0068) 599

**190.** Befugnisse des Masseverwalters hinsichtlich subjektiv-öffentlicher Rechte (VwGH 16. 1. 2023, Ra 2022/02/0007) 604

Impressum 604

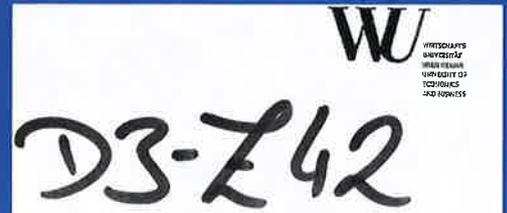
Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier – TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ



# GESELLSCHAFTSRECHT

UND ANGRENZENDES STEUERRECHT



September 2023 / Heft 6, Seiten 257–324 (22. Jahrgang)

## Aufsätze

- 260 Notizen zur Betriebsaufspaltung  
Hans-Georg Koppensteiner
- 265 Altes und Neues zu Regelungsmöglichkeiten bei Aufgriffsfällen und Aufgriffspreisen  
Christoph Szep / Alexander Müller
- 282 Gemeinsame Aufsichtsratssitzungen im GmbH-Konzern?  
Von Franz Hartlieb / Johannes Zollner
- 292 Sicherstellungsmittel im Aktienrecht – vor und nach dem EU-UmgrG  
Felix Michael Klement / Paul Fitz

## Judikatur

- 299 Abschlussprüferhaftung: Konkurrenz von Ansprüchen der geprüften Gesellschaft und geschädigten Drittgläubigern  
OGH 21.06.2023, 3 Ob 58/23k
- 302 Nichtigkeit und Anfechtbarkeit von Vereinsbeschlüssen – Kompetenz des Vorsitzenden der Mitgliederversammlung  
OGH 27.06.2023, 4 Ob 22/23y

## Firmenbuch-Praxis

- 304 Ergänzung des Gesellschaftsvertrages einer GmbH um einen Punkt „virtuelle Versammlung“  
iSd § 1 Abs 2 VirtGesG  
Wilhelm Birnbauer

## Angrenzendes Steuerrecht

- 307 Steuerliche Neuerungen bei Umgründungen durch das Abgabenänderungsgesetz 2023  
Martin Lehner / Bianca Czigler-Reisner
- 314 BFG: Zum Mantelkauf

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

# INHALT

---

## EDITORIAL

- 257 Prozessuale Umgehung der gerichtlichen Nachprüfung einer Geschäftsführer-Abberufung

## AUFSÄTZE

- 260 Notizen zur Betriebsaufspaltung  
Hans-Georg Koppensteiner
- 265 Altes und Neues zu Regelungsmöglichkeiten bei Aufgriffsfällen und Aufgriffspreisen  
Christoph Szep / Alexander Müller
- 282 Gemeinsame Aufsichtsratssitzungen im GmbH-Konzern?  
Franz Hartlieb / Johannes Zollner
- 292 Sicherstellungsmittel im Aktienrecht – vor und nach dem  
EU-UmgrG  
Felix Michael Klement / Paul Fitz

## JUDIKATUR

- 299 Abschlussprüferhaftung: Konkurrenz von Ansprüchen der geprüften Gesellschaft und geschädigten  
Drittgläubigern  
OGH 21.06.2023, 3 Ob 58/23k
- 302 Nichtigkeit und Anfechtbarkeit von Vereinsbeschlüssen – Kompetenz des Vorsitzenden  
der Mitgliederversammlung  
OGH 27.06.2023, 4 Ob 22/23y

## FIRMENBUCH-PRAXIS

- 304 Ergänzung des Gesellschaftsvertrages einer GmbH um einen Punkt „virtuelle Versammlung“  
iSd § 1 Abs 2 VirtGesG  
Wilhelm Birnbauer

## ANGRENZENDES STEUERRECHT

### AUFSÄTZE

- 307 Steuerliche Neuerungen bei Umgründungen durch das Abgabenänderungsgesetz 2023  
Martin Lehner / Bianca Czigler-Reisner

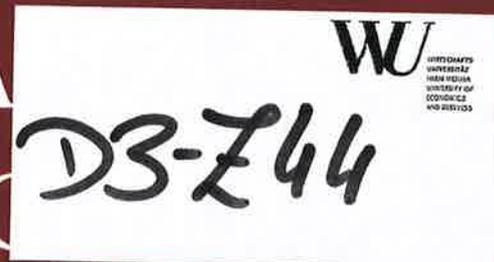
### JUDIKATUR

- 314 BFG: Zum Mantelkauf  
BFG 3.8.2023, RV/5101166/2018  
(Anmerkung von Benjamin Beer)

## SERVICETEIL

- 321 Buchvorstellungen  
324 Autorensseite  
U3 Impressum

# ABGABEN-, FINANZ- UND STEUERRECHT



BFG-ERKENNTNISSE ZUM ABGABEN- UND STEUERRECHT

2023 / Heft 5, Seiten 161–200 (21. Jahrgang)

## Steuer & Service

- 162 Rechtsschutz bei Einkommensteuervorauszahlungen
- 166 Ruhebezüge von selbständigen Ärzten (EAS 3447)
- 167 Anschaffungskosten einer Beteiligung bei Wiederzuzug aus der Schweiz (EAS 3446)
- 168 Zinsanpassung bei Stundungs-, Anspruchs-, Aussetzungs-, Beschwerde- und Umsatzsteuerzinsen (BMF-Erlass)

## Bundesfinanzgericht

- 169 BFG-kompakt – Gesamtübersicht veröffentlichter BFG-Erkenntnisse
- 171 Abgabenrechtliche Haftung des Gesellschafters einer OG für vorherige Zeiträume als Kommanditist
- 173 Höhe des Sonderausgabenabzugs bei freiwilliger Weiterversicherung in der Bayerischen Ärzteversorgung
- 177 Voraussetzungen für das Vorliegen einer Körperschaft öffentlichen Rechts
- 181 Kleinunternehmerpauschalierung bei Auslandsumsätzen
- 184 Halber Sachbezug – Nachweise erforderlich
- 187 Vorsteuerabzug aus Diäten bei ausländischen Unternehmern
- 189 Steuerpflicht von Trinkgeldern
- 191 BFG-Erkenntnisse „kurz & bündig“

## Verwaltungsgerichtshof

- 194 Anhängige Amtsrevisionen

Herausgeber: Hubert W. Fuchs und Klaus Hilber

# INHALT

---

## STEUER & SERVICE

- 162 Rechtsschutz bei Einkommensteuervorauszahlungen  
(Christoph Ritz)
- 166 Ruhebezüge von selbständigen Ärzten (EAS 3447)  
EAS-Auskunft des BMF vom 23.8.2023, 2023-0.137.166 – gültig ab 23.8.2023 (Hubert W. Fuchs)
- 167 Anschaffungskosten einer Beteiligung bei Wiedereinzug aus der Schweiz (EAS 3446)  
EAS-Auskunft des BMF vom 25.7.2023, 2023-0.308.041 – gültig ab 25.7.2023 (Hubert W. Fuchs)
- 168 Zinsanpassung bei Stundungs-, Anspruchs-, Aussetzungs-, Beschwerde- und Umsatzsteuerzinsen (BMF-Erlass)  
Erlass des BMF vom 14.9.2023, 2023-0.665.675, BMF-AV Nr 108/2023 – gültig ab 14.9.2023 (Hubert W. Fuchs)

## BUNDESFINANZGERICHT

- 169 Gesamtübersicht veröffentlichter BFG-Erkenntnisse  
(Klaus Hilber)
- 171 Abgabenrechtliche Haftung des Gesellschafters einer OG für vorherige Zeiträume als Kommanditist  
BFG 24.5.2023, RV/3100137/2023 (Clemens Endfellner)
- 173 Höhe des Sonderausgabenabzugs bei freiwilliger Weiterversicherung in der Bayerischen Ärzteversorgung  
BFG 28.3.2023, RV/3100514/2015 (Klaus Hilber)
- 177 Voraussetzungen für das Vorliegen einer Körperschaft öffentlichen Rechts  
BFG 18.4.2023, RV/7106426/2019 (Hubert W. Fuchs)
- 181 Kleinunternehmerpauschalierung bei Auslandsumsätzen  
BFG 29.8.2023, RV/7102650/2023 (Hubert W. Fuchs)
- 184 Halber Sachbezug – Nachweise erforderlich  
BFG 29.9.2022, RV/5100762/2020 (Klaus Hilber)
- 187 Vorsteuerabzug aus Diäten bei ausländischen Unternehmern  
BFG 10.1.2023, RV/2100615/2022 (Klaus Hilber)
- 189 Steuerpflicht von Trinkgeldern  
BFG 27.12.2022, RV/1100454/2020 (Klaus Hilber)
- 191 BFG-Erkenntnisse kurz & bündig  
(Klaus Hilber)

## VERWALTUNGSGERICHTSHOF

- 194 ANHÄNGIGE AMTSREVISIONEN  
(Hubert W. Fuchs)
- 196 Buchbesprechungen
- 200 Herausgeber, Autoren
- U3 Impressum

# VERGABERECHT

RECHT UND PRAXIS DER ÖFFENTLICHEN AUFT

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7127

Oktober 2023 / Heft 5, Seiten 261–308 (23. Jahrgang)

## Kurznachrichten

### Judikatur

- 266 Die öffentlich-öffentliche Kooperation – Neue Aspekte der Judikatur
- 269 Klarstellungen zur öffentlich-öffentlichen Kooperation
- 278 Sinn oder Unsinn des Bemühens, ein Nachprüfungsverfahren zu vermeiden:  
Kein Gebührenersatz, wenn die Auftraggeberin noch vor der Einleitung eines  
Nachprüfungsverfahrens eine Entscheidung zurücknimmt
- 282 Kein Spielraum für Interpretation bei klaren Festlegungen in der Ausschreibung
- 284 Anwaltliche Aufklärungspflicht über aussichtslose Nachprüfungsverfahren
- 286 Schadenersatzanspruch bei Berichtigung der Ausschreibungsunterlagen auch ohne  
vorherige Feststellung eines Vergaberechtsverstoßes zulässig
- 289 Eine „Unregelmäßigkeit“ als „schwere Verfehlung“



Herausgeber: Michael Breitenfeld, Stephan Heid

# INHALT

---

## EDITORIAL

261 Zu wenig gesagt oder das Ende eines Verhandlungsverfahrens

## KURZNACHRICHTEN

264 Überblick über Ereignisse und Entwicklungen der letzten Wochen im Vergabegeschehen

## JUDIKATUR

### VwGH

266 Die öffentlich-öffentliche Kooperation – Neue Aspekte der Judikatur  
(Stefan Mathias Ullreich / Stefan Reisinger)

269 Klarstellungen zur öffentlich-öffentlichen Kooperation  
VwGH 17. 4. 2023, Ra 2020/04/0045 (Stefan Mathias Ullreich / Stefan Reisinger)

278 Sinn oder Unsinn des Bemühens, ein Nachprüfungsverfahren zu vermeiden: Kein Gebührenersatz, wenn die Auftraggeberin noch vor der Einleitung eines Nachprüfungsverfahrens eine Entscheidung zurücknimmt  
VwGH 9. 5. 2023, Ra 2021/04/0126 (Kristina Hofer)

282 Kein Spielraum für Interpretation bei klaren Festlegungen in der Ausschreibung  
VwGH 26. 5. 2023, Ra 2020/04/0147 (Beatrix Lehner)

### OGH

284 Anwaltliche Aufklärungspflicht über aussichtslose Nachprüfungsverfahren  
OGH 31. 1. 2023, 4 Ob 125/22v (Vanessa Pichler)

286 Schadenersatzanspruch bei Berichtigung der Ausschreibungsunterlagen auch ohne vorherige Feststellung eines Vergaberechtsverstößes zulässig  
OGH 25. 4. 2023, 10 Ob 13/23v (Katharina Kos)

### EuGH

289 Eine „Unregelmäßigkeit“ als „schwere Verfehlung“  
EuGH 8. 6. 2023, C-545/21 (Hubert Reisner)

## LEITSATZSAMMLUNG (RPA-Slg-Int 9; RPA-Slg 2023/101–121)

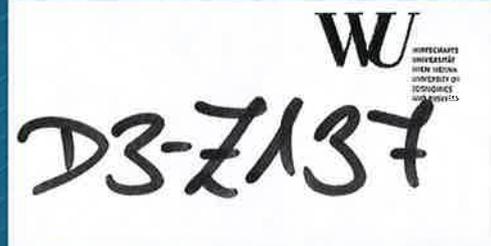
## SERVICE-TEIL

- 302 Buchbesprechung
- 304 Herausgeber / Schriftleiter / Herausgeber-Beirat
- 305 Autoren
- 306 Impressum

10/2023

S. 473–524, Art.-Nr. 215–238

Oktober 2023



# ZFR

ZEITSCHRIFT FÜR FINANZMARKTRECHT

Herausgeber: Philipp Fidler, Olaf Riss, Rainer Wolfbauer

## EDITORIAL:

» **Stefan Pichler:** Zinsen im Bankgeschäft – eine finanzwirtschaftliche Betrachtung

## BEITRÄGE

» **Ulrich Edelmann:** Erwerb zu besseren Bedingungen und Verbesserung des Angebotspreises nach österreichischem Übernahmerecht – aus Anlass von BGH II ZR 219/21

» **Katharina Peschetz:** WiEReG-Novelle 2023: Wesentliche Änderungen aus Sicht von Kredit- und Finanzinstituten

» **Georg Graf:** Warum sogenannte qualifizierte Nachrangdarlehen der „GoLending“-Variante unzulässig sind

## JUDIKATUR

» **EuGH:** Keine Missbräuchlichkeitsprüfung von Vertragsklauseln, die auf zwingendem Recht beruhen

» **VwGH:** „Hausdurchsuchung“ bei einer Bank ist kein Akt unmittelbarer verwaltungsbehördlicher Befehls- und Zwangsgewalt

» **OGH:** Haftung wegen fehlerhafter Beratung zur Goldanlage





## ZFR 10/2023

18. Jahrgang, Oktober 2023

### EDITORIAL Zinsen im Bankgeschäft – eine finanzwirtschaftliche Betrachtung

Die von der Finanzkrise 2008 ausgelöste Welle an Zinssenkungen führte zu einer Phase negativer Leitzinsen. Dieses Phänomen erfuhr sowohl in der Rechtswissenschaft als auch in der Finanzwissenschaft Aufmerksamkeit. Die – historisch gesehen wiederum extrem rasche – Anhebung der Leitzinsen durch die europäischen Notenbanken seit Juli 2022 löst neuerlich eine öffentliche Debatte aus, die grundlegende rechtliche und ökonomische Fragen tangiert.

### BEITRÄGE

#### **Ulrich Edlmann: Erwerb zu besseren Bedingungen und Verbesserung des Angebotspreises nach österreichischem Übernahmerecht – aus Anlass von BGH II ZR 219/21** 477

In der STADA-Entscheidung vom 23. 5. 2023 sprach der BGH aus, dass bei Parallel- oder Nacherwerben zu einem Übernahmeangebot der Angebotspreis auch dann zu verbessern ist, wenn der Bieter aus einem solchen Erwerb die Übereignung von Aktien nicht verlangen kann. Der vorliegende Beitrag soll einzelne Aspekte dieses Urteils aus Sicht des österr. Übernahmerechts diskutieren.

#### **Katharina Peschetz: WiEReG-Novelle 2023: Wesentliche Änderungen aus Sicht von Kredit- und Finanzinstituten** 481

Die aktuelle WiEReG-Novelle BGBl I 2023/97 enthält ua eine Verbesserung der Datenqualität und einen Ausbau des Registers zur Erleichterung der Umsetzung von Sanktionen. Zudem werden die Möglichkeiten der Registerbehörde zur Zusammenarbeit mit anderen Behörden deutlich verbessert. Kredit- und Finanzinstitute werden durch zahlreiche Verbesserungen profitieren, und zwar durch die zu erwartende Steigerung der Datenqualität, durch zusätzliche Informationen in den Auszügen und verbesserte Funktionen des Änderungsdienstes.

### JUDIKATUR IM FOKUS

#### **Georg Graf: Warum sogenannte qualifizierte Nachrangdarlehen der „GoLending“-Variante unzulässig sind** 485

Ausgehend von den aktuellen E des OGH iS GoLending untersucht der Beitrag die Zulässigkeitsgrenzen von Vereinbarungen über qualifizierte Nachrangdarlehen. Dabei zeigt sich, dass die fraglichen Klauseln entgegen der Ansicht des OGH als überraschend, intransparent und unwirksam anzusehen sind.

-  Weder Intransparenz noch Missbräuchlichkeitskontrolle einer Nachrangigkeitsklausel 495
-  Nachrangabrede eines Nachrangdarlehens nicht „ungewöhnlich“ nach § 864a ABGB 498
-  Zur Geltungskontrolle einer Nachrangklausel 499

### JUDIKATUR

#### EuGH

-  Abfrage persönlicher Daten eines Bankmitarbeiters durch die Bank: Zum Auskunftsrecht des Betroffenen 500
- Zum Ausschluss der Missbräuchlichkeitsprüfung von Vertragsklauseln, die auf bindenden Rechtsvorschriften beruhen 501

#### VwGH

-  Rechtswidrige Wertung der „Hausdurchsuchung“ bei einer Bank als Akt unmittelbarer verwaltungsbehördlicher Befehls- und Zwangsgewalt 503
- Überhöhte Verwaltungskosten einer Betrieblichen Vorsorgekasse: Zurückweisung der Revision 505
- Unzulässige Maßnahmenbeschwerde gegen Ermittlungshandlungen der FMA: Zurückweisung der Revision 507

## INHALTSVERZEICHNIS

**OGH****»GESELLSCHAFTSRECHT**

Verbotene Einlagenrückgewähr bei einer Kommanditgesellschaft – Erkundungs- und Prüfpflichten (im Zusammenhang mit einer Maklerprovision)	508
---	-----

**»ANLEGERRECHT**

Haftung wegen fehlerhafter Beratung zur Goldanlage	510
--	-----

**»BANKRECHT**

Auszahlung an den erstidentifizierten Sparbuchinhaber oder seinen Bevollmächtigten	511
Keine Aufklärungspflichtverletzung bezüglich Nutzung eines Sparkassenbuchschießfaches	512

**BVwG****»AUFSICHTSRECHT**

Verwaltungsstrafe wegen fehlenden Hinweises auf die „Publikation der FMA über Bandbreiten für marktübliche Entgelte der Wertpapierfirmen“	514
---	-----

**AKTUELLES** (Rainer Wolfbauer)

Aktuelle Gesetzesvorhaben	516
Leitlinien der EBA zur Verbesserung der Abwicklungsfähigkeit: Neue Regeln über das Testen der Abwicklungsfähigkeit	517
Strategien und Kontrollen für die wirksame Steuerung von Risiken für GWTF bei der Bereitstellung eines Zugangs zu Finanzdienstleistungen: Leitlinien der EBA	518
EBA: Leitlinien zu den Risikofaktoren für Geldwäsche und Terrorismusfinanzierung in Bezug auf gemeinnützige Organisationen	519
Neue Leitlinien der ESMA zur Abwicklung von Zentralen Gegenparteien	520
Liste der Drittländer mit hohem Geldwäscherisiko: Aufnahme von Kamerun und Vietnam	521

**REZENSIONEN**

<b>Astrid Deixler-Hübner/Andreas Kletečka/Georg Schima</b> (Hrsg): Festschrift Martin Schauer (Hermann Wilhelmer/Rainer Wolfbauer)	522
--	-----

**Impressum**

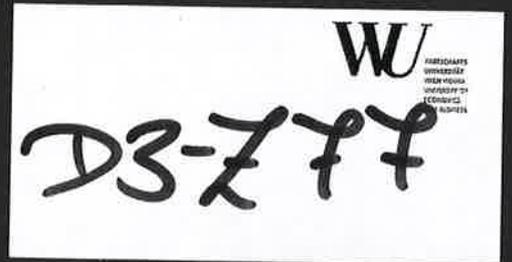
524

Wir bitten unsere Leser um Verständnis, dass wir aus Gründen der besseren Lesbarkeit der Sprache grammatikalisch maskuline Formulierungen als inklusiv (also geschlechtsneutral) verstehen.

17/2023

S. 321–340, ART.-NR. 582–603

Oktober 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

- » **Meinhard Lukas/Matthias Neumayr:** Optionsbegründung, Hauptvertrag und laesio enormis
- » **Wolfgang Kolmasch:** Judikaturübersicht: Klauselkontrolle bei Wohnungsmietverträgen

## GESETZGEBUNG

- » Aktuelle Gesetzesvorhaben

## RECHTSPRECHUNG

- » Kein neuerliches Widerrufsrecht bei automatischer Vertragsverlängerung
- » Abgasskandal – Ersatz der Wertminderung in einer Bandbreite von 5 bis 15 % des Kaufpreises
- » Keine Aufsichtspflicht der Betreuungseinrichtung gegenüber volljährigen Betreuten

**IN ALLER KÜRZE** 323**THEMA**

Meinhard Lukas/Matthias Neumayr: Optionsbegründung, Hauptvertrag und laesio enormis	324
Wolfgang Kolmasch: Judikaturübersicht: Klauselkontrolle bei Wohnungsmietverträgen	328

**GESETZGEBUNG**

Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 19. 10. 2023)	334
---	-----

**RECHTSPRECHUNG****» FAMILIENRECHT**

Ausbildungsbeitrag bei Pflegeausbildung kein Eigeneinkommen des Kindes	335
--	-----

**» ERBECHT**

Aufforderung von gesetzlichen Erben zu Erbantrittserklärungen trotz Testaments?	336
---	-----

**» SCHULDRECHT**

Kein neuerliches Widerrufsrecht bei automatischer Vertragsverlängerung	336
Stromliefervertrag mit längerer Preisgarantie als Bindungsfrist des Anbieters	337
Informationspflicht von Rechtsanwälten gegenüber Verbrauchern über Honorarberechnung	337
Abgasskandal – kein Rechtsmangel wegen unzulässiger Abschaltanlage	337
Abgasskandal – Wandlung durch Leasingnehmer nach Zession der Gewährleistungsansprüche	338
Abgasskandal – konkludenter Verzicht auf Verjährungseinrede durch Software-Update	338

**» SCHADENERSATZ**

Abgasskandal – Ersatz der Wertminderung in einer Bandbreite von 5 bis 15 % des Kaufpreises	338
Keine Aufsichtspflicht der Betreuungseinrichtung gegenüber volljährigen Betreuten	339

**LITERATURÜBERSICHT** 340

D3-L325

## • ZInsO-Aufsätze

### Positive Fortführungsprognose bei § 19 InsO (S. 2245)

von Dr. Joachim Glöckler, Frankfurt/M. und Lasse Lemmermann, Frankfurt/M.

### Restschuldbefreiung für „geerbte“ Deliktforderungen – Entschuldung oder „Sippenhaft“? (S. 2251)

von Dr. Nick Marquardt, Halle (Saale)

### Vergütungsbeschwerden und andere Stuttgarter Absonderlichkeiten (S. 2254)

von Professor Dr. Hans Haarmeyer, Mötzingen

## • ZInsO-Rechtsprechungsreport

### Ermittlungspflicht für Anfechtungstatbestände; Pflichtenbindung des Insolvenzverwalters und unverzügliche Erledigung (S. 2259)

BGH, Urt. v. 27.7.2023 – IX ZR 138/21

m. Anm. Haarmeyer

### Gläubigerbenachteiligung durch als Bürgin in Anspruch genommene Bank (S. 2265)

OLG Frankfurt/M., Urt. v. 22.2.2023 – 4 U 40/22

### Rechtswegzuständigkeit bei Kündigung eines Geschäftsführer-Dienstvertrages (S. 2271)

LAG Baden-Württemberg, Beschl. v. 4.11.2022 – 12 Ta 8/22

### Schenkungsanfechtung/Gläubigerbenachteiligung im Dreipersonenverhältnis: Subjektive/Objektive Klagehäufung durch Insolvenzverwalter (S. 2274)

LG Ravensburg, Urt. v. 12.7.2023 – 5 O 298/22

### Vertrauensschutz bei rechtswidrigem Verwaltungshandeln (S. 2286)

BFH, Urt. v. 6.7.2023 – V R 5/21

### Umsatzsteuer im Insolvenzeröffnungsverfahren: Haftung des Abtretungsempfängers für Steuerschulden des Abtretenden nach § 13c UStG aufgrund Globalzession (S. 2289)

FG Münster, Urt. v. 15.6.2023 – 5 K 2814/20 U

### (Kein) Ausgleich von Verlusten aus Steuerstundungsmodell mit Einkünften aus Gewerbebetrieb bzw. anderen Einkunftsarten als Folge von Insolvenzverfahren (S. 2297)

FG Mecklenburg-Vorpommern, Urt. v. 25.1.2022 – 3 K 348/17 (Revision anhängig beim BFH unter: Az. IV R 6/22)

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

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



## Inhaltsverzeichnis

### ZInsO-Aktuell

#### ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 43/2023

### ZInsO-Aufsätze

<b>Positive Fortführungsprognose bei § 19 InsO</b> .....	2245
von Dr. Joachim Glöckler, Frankfurt/M. und Lasse Lemmermann, Frankfurt/M.	
<b>Restschuldbefreiung für „geerbte“ Deliktforderungen – Entschuldung oder „Sippenhaft“?</b> .....	2251
von Dr. Nick Marquardt, Halle (Saale)	
<b>Vergütungsbeschwerden und andere Stuttgarter Absonderlichkeiten</b> .....	2254
von Professor Dr. Hans Haarmeyer, Mötzingen	

### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

<b>In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereiches Insolvenzrechts</b> .....	2258
Diese Ausgabe enthält eine Rezension zu folgendem Titel: Daniel F. Fritz/Jens M. Schmittmann (Hrsg.), Kommentar zum SanInsKG	



### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### • Insolvenz- und Sanierungsrecht

<b>Ermittlungspflicht für Anfechtungstatbestände; Pflichtenbindung des Insolvenzverwalters und unverzügliche Erledigung</b> .....	2259
BGH, Urt. v. 27.7.2023 – IX ZR 138/21 m. Anm. Haarmeyer	
<b>Gläubigerbenachteiligung durch als Bürgin in Anspruch genommene Bank</b> .....	2265
OLG Frankfurt/M., Urt. v. 22.2.2023 – 4 U 40/22	
<b>Rechtswegzuständigkeit bei Kündigung eines Geschäftsführer-Dienstvertrages</b> .....	2271
LAG Baden-Württemberg, Beschl. v. 4.11.2022 – 12 Ta 8/22	

#### • Insolvenzanfechtungsrecht

<b>Schenkungsanfechtung/Gläubigerbenachteiligung im Dreipersonenverhältnis: Subjektive/Objektive Klagehäufung durch Insolvenzverwalter</b> .....	2274
LG Ravensburg, Urt. v. 12.7.2023 – 5 O 298/22	

#### • Insolvenzsteuerrecht

<b>Vertrauensschutz bei rechtswidrigem Verwaltungshandeln</b> .....	2286
BFH, Urt. v. 6.7.2023 – V R 5/21	
<b>Umsatzsteuer im Insolvenzeröffnungsverfahren: Haftung des Abtretungsempfängers für Steuerschulden des Abtretenden nach § 13c UStG aufgrund Globalzession</b> .....	2289
FG Münster, Urt. v. 15.6.2023 – 5 K 2814/20 U	
<b>(Kein) Ausgleich von Verlusten aus Steuerstundungsmodell mit Einkünften aus Gewerbebetrieb bzw. anderen Einkunftsarten als Folge von Insolvenzverfahren</b> .....	2297
FG Mecklenburg-Vorpommern, Urt. v. 25.1.2022 – 3 K 348/17 (Revision anhängig beim BFH unter: Az. IV R 6/22)	

# NZA

# Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht

Zweiwochenschrift für die betriebliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Jobst-Hubertus Bauer

Dr. Susanne Clemenz

Prof. Dr. Johannes Peter Francken

Inken Gallner

Edith Gräfl

Prof. Dr. Matthias Jacobs

Dr. Thomas Klebe

Prof. Dr. Eckhard Kreßel

Prof. Dr. Mark Lembke

Prof. Dr. Stefan Lunk

Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis

Prof. Dr. Reinhard Richardi

Ingrid Schmidt

Prof. Dr. Klaus Schmidt

Prof. Dr. Jens Schubert

Prof. Dr. Achim Schunder

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

Mit Blick ins Sozialrecht



C.H. BECK

## 20/2023

25. Oktober 2023

40. Jahrgang S. 1273–1352

### Aus dem Inhalt

F. Lang/H. Reinbach

**Künstliche Intelligenz im Arbeitsrecht**

1273

J. Frank/M. Heine

**KI-Einsatz im Betrieb unter der KI-Verordnung**

1281

J. Götz

**Hinweisgebersysteme und Hinweisgeberschutz in  
Konzernen und Matrixorganisationen**

1284

J.-J. Roeder/C. M. Dertürk

**Ablösung individualvertraglicher Versorgungs-  
zusagen per Betriebsvereinbarung**

1290

E. Klengel/A. Seeland/J. Höller

**Verfahren vor dem EuGH**

1294

R. Schlegel/I. Schmidt/G. Thüsing

**Vorschläge der Kommission „Rechtssicherheit in  
der Betriebsratsvergütung“**

1303

EuGH

**Verarbeitung personenbezogener Daten durch  
Covid-App (Impfzertifikat)**

1309

BAG

**Besonderer Abberufungsschutz des Datenschutz-  
beauftragten europarechtskonform**

1314

BAG

**Abberufung des betrieblichen Datenschutzbeauf-  
tragten – Inkompatibilität mit Betriebsratsvorsitz**

1329

BAG

**Abweichen vom equal pay durch Tarifvertrag –  
Gesamtschutz von Leiharbeitnehmern**

1340



4550202320

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

## **NZA Editorial**

**Adam Sagan**

Betriebsratsvergütung: Darf's noch etwas mehr sein?

III

## **NZA aktuell**

**Wichtige neue Entscheidungen**

VI

**Informationen**

VI

**Impressum**

XXII

## **Aufsätze und Berichte**

**Flavia Lang / Hubertus Reinbach**

Künstliche Intelligenz im Arbeitsrecht

1273

**Justus Frank / Maurice Heine**

KI-Einsatz im Betrieb unter der KI-Verordnung

1281

**Johannes Götz**

Hinweisgebersysteme und Hinweisgeberschutz in Konzernen und Matrixorganisationen

1284

## **Kommentar**

**Jan-Jacob Roeder / Can M. Dertürk**

Ablösung individualvertraglicher Versorgungszusagen per Betriebsvereinbarung

1290

## **Europäisches Arbeitsrecht**

**Ernesto Klengel / Antonia Seeland / Johannes Höller**

Verfahren vor dem EuGH

1294

## **Mitteilungen und Dokumente**

**Rainer Schlegel / Ingrid Schmidt / Gregor Thüsing**

Vorschläge der Kommission „Rechtssicherheit in der Betriebsratsvergütung“

1303

## **Blick ins Sozialrecht**

**Oliver Ricken**

Hohe Anforderungen für einen Zuständigkeitswechsel in der GuV bei grundlegender  
Unternehmensumgestaltung

Zinsen auf nachgezahltes Arbeitslosengeld

1308

### Rechtsprechung

#### Arbeitsvertragsrecht

EuGH	05. 10. 2023 – C-659/22	Verarbeitung personenbezogener Daten durch Covid-App (Impfzertifikat)	1309
EuGH	07. 09. 2023 – C-162/22	Keine Verwendung von Vorratsdaten zur Nachweiserbringung von Dienstvergehen	1311
BAG	06. 06. 2023 – 9 AZR 621/19	Besonderer Abberufungsschutz des Datenschutzbeauftragten europarechtskonform	1314
BAG	31. 05. 2023 – 5 AZR 273/22	Wert des Sachbezugs der Privatnutzung eines Dienst-PKW	1319
BAG	31. 05. 2023 – 5 AZR 305/22	Mutterschutzlohn – Zuschuss zum Mutterschaftsgeld	1324
OLG Köln	10. 08. 2023 – 15 U 184/22	Datenschutzrechtlicher Auskunftsanspruch und Überlassung von Datenkopien (Ls.)	1328
LAG Baden-Württemberg	27. 07. 2023 – 3 Sa 33/22	Kein Schadensersatzanspruch bei verspäteter Auskunftserteilung nach DS-GVO (Ls.)	1329

#### Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

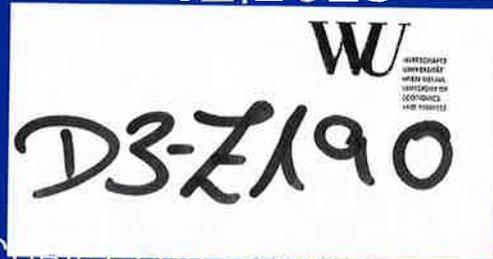
BAG	06. 06. 2023 – 9 AZR 383/19	Abberufung des betrieblichen Datenschutzbeauftragten – Inkompatibilität mit Betriebsratsvorsitz	1329
BAG	24. 05. 2023 – 7 ABR 21/21	Auflösung des Betriebsrats wegen grober Pflichtverletzung	1333
BAG	31. 05. 2023 – 5 AZR 143/19	Abweichen vom equal pay durch Tarifvertrag – Gesamtschutz von Leiharbeitnehmern	1340
BAG	30. 11. 2022 – 4 AZR 195/22	Eingruppierung eines Wachpolizisten im Objektschutz	1346
LAG Nürnberg	20. 07. 2023 – 3 SaGa 6/23	Streik zur Erreichung der AVE in einer gemeinsamen Initiative (Ls.)	1350
LAG München	22. 05. 2023 – 4 TaBV 24/23	Reichweite der Mitbestimmung des Betriebsrats bei Einführung einer Arbeitszeiterfassung (Ls.)	1351
LAG Hamm	04. 04. 2023 – 7 TaBV 177/22	Zustimmungsersetzungsverfahren zur außerordentlichen Kündigung eines Betriebsratsmitglieds (Ls.)	1351
LAG Berlin-Brandenburg	23. 06. 2023 – 12 TaBV 638/22	Rechtskraft der Feststellung der Wirksamkeit eines Einigungsstellenanspruchs auch bei fehlendem Mitbestimmungsrecht (Ls.)	1351

#### Verfahrensrecht

BAG	21. 09. 2023 – 10 AZR 512/20	Keine Nutzungspflicht des elektronischen Rechtsverkehrs durch Verbandsvertreter (kein Syndikusanwalt)	1351
-----	------------------------------	---	------

# BKR

ZEITSCHRIFT FÜR BANK-  
UND KAPITALMARKTRECHT



## Geschäftsführende

### Herausgeber:

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

### Herausgeber:

Prof. Dr. Markus Artz  
Paul H. Assies  
Dr. Heiko Beck  
Prof. Dr. Jürgen Ellenberger  
Dr. Markus Escher  
Prof. Dr. Dr. Stefan Grundmann  
Dr. Christian Grüneberg  
Prof. Dr. Mathias Habersack  
Prof. Dr. Ralf Josten  
Dr. Volker Lang  
Prof. Dr. Katja Langenbacher  
Klaus M. Löber  
Prof. Dr. Sebastian Omlor  
Dr. Anika Patz  
Prof. Dr. Dörte Poelzig  
Prof. Dr. Patrick Rösler  
Prof. Dr. Frank A. Schäfer  
Dr. Hanno Teuber  
Dr. Wolfgang Weitnauer  
Prof. Dr. Stefan Werner

### Schriftleitung:

Prof. Dr. Philipp Maume

bkr.beck.de

## AUFSÄTZE

*Dr. Christian Conreder / Fabian Hausemann*

Der Kommissionsentwurf zur 3. Zahlungsdienste-  
richtlinie und Zahlungsdiensteverordnung **729**

*Olga Stepanova / Michael Kissler*

Der Kryptoverwahrvertrag aus zivilrechtlicher Sicht **735**

*Leonhard Kappenhagen*

Der gemeinsame Vertreter und Gesamtrechtsnachfolge **741**

*Dr. Dennis Fritz*

Anbieter von Kryptowerte-Dienstleistungen  
nach der MiCAR **747**

## RECHTSPRECHUNG

### *Kreditrecht*

LG Erfurt: Wucherdarlehen und Kreditwürdigkeits-  
prüfung (Feldhusen) **755**

OLG Karlsruhe: Beweislast bei Auszahlung von  
Sparguthaben (Pietzko) **757**

OLG München: Kein ewiges Widerrufsrecht bei zwecks  
Pkw-Finanzierung geschlossenem Darlehensvertrag **762**

### *Zahlungsverkehrsrecht*

LG Heilbronn: Anscheinsbeweis bei PushTAN  
auf Multifunktionsgerät (Maume) **766**

# BKR

ZEITSCHRIFT FÜR BANK-  
UND KAPITALMARKTRECHT

## AUFSÄTZE

*Dr. Christian Conreder/Fabian Hausemann*

Der Kommissionsentwurf zur 3. Zahlungsdiensterichtlinie und  
Zahlungsdienstverordnung

729

*Olga Stepanova/Michael Kissler*

Der Kryptoverwahrvertrag aus zivilrechtlicher Sicht

735

*Leonhard Kappenhagen*

Der gemeinsame Vertreter und Gesamtrechtsnachfolge

741

*Dr. Dennis Fritz*

Anbieter von Kryptowerte-Dienstleistungen nach der MiCAR

747



## RECHTSPRECHUNG

### *Kreditrecht*

LG Erfurt, Urt. v. 15.5.2023 – 9 O 101/23: Wucherdarlehen und  
Kreditwürdigkeitsprüfung (mit Anmerkung v. Prof. Dr. Claire Feldhusen)

755

OLG Karlsruhe, Urt. v. 20.12.2022 – 17 U 151/21: Beweislast bei Auszahlung  
von Sparguthaben (mit Anmerkung v. Dr. Joachim Pietzko)

757

OLG München, Urt. v. 26.6.2023 – 19 U 7301/22 e: Kein ewiges Widerrufsrecht  
bei zwecks Pkw-Finanzierung geschlossenem Darlehensvertrag

762

### *Zahlungsverkehrsrecht*

LG Heilbronn, Urt. v. 16.5.2023 – Bm 6 O 10/23: Anscheinsbeweis bei PushTAN  
auf Multifunktionsgerät (mit Anmerkung v. Prof. Dr. Philipp Maume)

766

42 | 2023

44. Jahrgang  
20. Oktober 2023  
S. 2177-2224  
PVSt 8559



D3-Z197

# Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

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

zip-online.de

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

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

Mit  
**EWIR 20/2023**

<b>Aufsätze</b>	<b>Friedrich Graf von Westphalen</b> – Der EuGH und das Schicksal anwaltlicher Vergütungsvereinbarungen .....	2177
	<b>Tim Wölfen</b> – Geniestreich der Kommission: Die Rechtsform des europäischen grenzübergreifenden Vereins (European Cross-Border Association – ECBA) .....	2185
<b>Rechtsprechung</b>	Zur Auslegung des Antrags des Darlehensnehmers nach Widerruf auf Feststellung des Nichtbestehens der Zins- und Tilgungsleistungspflicht (BGH, Beschl. v. 19.9.2023 – XI ZR 58/23) .....	2191
	Ausschließliche funktionelle Zuständigkeit der Kammern für Handels-sachen für Beschlussmängelklagen gegen GmbH-Gesellschafter-beschlüsse (KG, Beschl. v. 26.9.2023 – 2 AR 39/23) .....	2198
	Haftung von Geschäftsführern für Kartellgeldbußen gegen ihr Unter-nehmen (LG Dortmund, Hinweisbeschl. v. 21.6.2023 und 14.8.2023 – 8 O 5/22 (Kart)) .....	2200
	Einmaliges Widerrufsrecht für anfangs kostenlosen Fernabsatz-Ver-trag und anschließender Kostenpflichtigkeit (EuGH, Ur. v. 5.10.2023 – C-565/22) .....	2204
	Keine Drittschuldnerklage während des Insolvenzverfahrens hinsicht-lich einer dem Vollstreckungsverbot des § 89 Abs. 1 InsO unterfallen-den Forderungspfändung (BAG, Ur. v. 20.7.2023 – 6 AZR 112/23) .....	2210
	Abweichen vom Grundsatz der Gleichbehandlung von Leiharbeitneh-mern „nach unten“ durch Tarifvertrag möglich (BAG, Ur. v. 31.5.2023 – 5 AZR 143/19) .....	2219

**ottoschmidt**





# Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

## Herausgeber:

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

## Gründungsherausgeber:

RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

## Herausgeberbeirat:

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

## Inhalt

zip-online.de

### Aufsätze

**Friedrich Graf von Westphalen – Der EuGH und das Schicksal anwaltlicher Vergütungsvereinbarungen** – Zugleich Besprechung EuGH v.  
12.1.2023 – C-395/21, ZIP 2023, 360

Das Urteil des EuGH v. 12.1.2023 (C-395/21, ZIP 2023, 360 – DV/MA) hat für die Praxis anwaltlicher Vergütungsvereinbarungen erhebliche Konsequenzen. Diese beziehen sich nicht nur auf das nunmehr vom Gerichtshof hervorgehobene Argument, solche Vereinbarungen müssten jedenfalls gegenüber einem Verbraucher nach Art. 4 Abs. 2 RL 93/13/EWG (Klausel-RL) transparent sein. .... 2177

**Tim Wöffen – Geniestreich der Kommission: Die Rechtsform des europäischen grenzübergreifenden Vereins (European Cross-Border Association – ECBA)**

Die Kommission hat am 5.9.2023 einen Vorschlag für eine Richtlinie für eine neue nationale Rechtsform des europäischen grenzübergreifenden Vereins „European Cross-Border Association“ (ECBA) vorgelegt. Unter Federführung der Generaldirektion Binnenmarkt (DG Growth) wurden die parlamentarischen Entwürfe nicht lediglich auf den kleinsten gemeinsamen Nenner gebracht. Vielmehr handelt es sich um eine Neukonzeption mit innovativen Ideen. .... 2185



## Inhalt

**Rechtsprechung****Bank- und Kreditsicherungsrecht**

**Abzielen des Antrags des Darlehensnehmers nach Widerruf auf Feststellung des Nichtbestehens der Zins- und Tilgungsleistungspflicht allein auf die vertraglichen Erfüllungsansprüche aus dem Darlehensvertrag**

(BGH, Beschl. v. 19.9.2023 – XI ZR 58/23) ..... 2191

**Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht**

Gerichtliche Durchsetzbarkeit des zivilrechtlichen Anspruchs einer Partei gegen ein Mitglied auf Zahlung eines Teils seiner Aufwandsentschädigung als Sonderbeitrag

(BGH, Urt. v. 31.1.2023 – II ZR 144/21) ..... 2193

**Ausschließliche funktionelle Zuständigkeit der Kammern für Handelssachen bei den LG für Beschlussmängelklagen gegen Gesellschafterbeschlüsse einer GmbH**

(KG, Beschl. v. 26.9.2023 – 2 AR 39/23) ..... 2198

**Haftung von Geschäftsführern für Kartellgeldbußen gegen ihr Unternehmen**

(LG Dortmund, Hinweisbeschl. v. 21.6.2023 – 8 O 5/22 (Kart)) ..... 2200

Haftung von Geschäftsführern für Kartellgeldbußen gegen ihr Unternehmen

(LG Dortmund, Hinweisbeschl. v. 14.8.2023 – 8 O 5/22 (Kart)) ..... 2201

Vertragliche Beschränkungsmöglichkeit der Haftung des Geschäftsführers einer GmbH mit kommunaler Gebietskörperschaft als Gesellschafterin auf Vorsatz und grobe Fahrlässigkeit

(OLG Hamm, Urt. v. 8.3.2023 – 8 U 198/20 [Ls.]) ..... 2204

**Vertrags- und Haftungsrecht**

**Einmaliges Widerrufsrecht für anfangs kostenlosen Fernabsatzvertrag bei ordnungsgemäßer Information des Verbrauchers über anschließende Kostenpflicht**

(EuGH, Urt. v. 5.10.2023 – C-565/22 – Sofatutor) ..... 2204

Zuständigkeit des Wohnsitzgerichts im Zeitpunkt der Klageerhebung bei Gerichtsstandsvereinbarung in Lebensversicherungsvertrag mit Auslandsbezug

(OLG Frankfurt, Urt. v. 8.2.2023 – 7 U 66/21) ..... 2207

Zu den erforderlichen Sicherheitsvorkehrungen beim Versand von E-Mails im geschäftlichen Verkehr

(OLG Karlsruhe, Urt. v. 27.7.2023 – 19 U 83/22 [Ls.]) ..... 2209



**Orientieren Sie sich an Autoritäten. Otto Schmidt online**

**Kommentare Gesellschaftsrecht**

Beratermodul

4 Wochen gratis nutzen!

Erstklassige Experten und höchste Aktualität im Gesellschaftsrecht.

60 € pro Monat für 3 Nutzer  
[otto-schmidt.de/km-gr](https://otto-schmidt.de/km-gr)

Preisstand 1.1.2023 zzgl. MwSt.

## Inhalt

**Insolvenz- und Sanierungsrecht****Keine Drittschuldnerklage während des Insolvenzverfahrens hinsichtlich einer dem Vollstreckungsverbot des § 89 Abs. 1 InsO unterfallenden Forderungspfändung**

(BAG, Urt. v. 20.7.2023 – 6 AZR 112/23) ..... 2210

Geltendmachung von insolvenzbedingtem Darlehensausfall bei Kapitaleinkünften als Verlust durch GmbH-Gesellschafter

(FG Düsseldorf, Urt. v. 19.1.2023 – 14 K 1638/20 E) ..... 2214

**Arbeits- und Sozialrecht****Abweichen vom Grundsatz der Gleichbehandlung von Leiharbeitnehmern „nach unten“ durch Tarifvertrag möglich**

(BAG, Urt. v. 31.5.2023 – 5 AZR 143/19) ..... 2219

**ZIP Report****Aktuelle Rechtsprechung**

EuGH GA zur Vorratsdatenspeicherung bei Urheberrechtsverletzung ..... R4

BGH: Wissenszurechnung der irrigen Vorstellung der Bank bei Darlehensaufnahme durch Ehefrau mit gefälschter Unterschrift ..... R4

BAG: Betriebliche Invaliditätsrente erst nach Beendigung des Arbeitsverhältnisses ..... R5

OLG Frankfurt: Pauschalierte Institutsgebühr für Berechnung der Vorfälligkeitsentschädigung unzulässig ..... R5

**Gesetzgebung**

RegE zur Förderung geordneter Kreditweitemärkte ..... R5

EU: Kommissionsvorschlag für Leitlinien zur Entwicklung generativer KI ..... R5

**Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!**Nutzen Sie Ihre Online-Vorteile und auch die Otto Schmidt Zeitschriften-App! Haben Sie Fragen zu Ihren Zugangsdaten? Haben Sie Ihren alten Zugang noch nicht verlängert? **Kundenservice Telefon: 0221/93738-997.****Entscheiden Sie sich für das richtige Modell.**

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

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

43 | 2023

44. Jahrgang  
27. Oktober 2023  
S. 2225-2272  
PVSt 8559

# ZIP

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z197

## Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

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

zip-online.de

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

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**



<b>Aufsätze</b> >	<b>Thomas Liebscher</b> – Personengesellschaftsvertraglicher Gestaltungsbedarf aufgrund des MoPeG .....	2225
	<b>Stefanie Fay / Maximilian Menn</b> – Prozessuale Auswirkungen einer Urteilsberichtigung auf die nächste Instanz .....	2233
	<b>Barbara Grunewald</b> – Inhaltskontrolle von AGB in Lieferverträgen im Hinblick auf die sich aus dem LkSG ergebenden Pflichten .....	2238
<b>Rechtsprechung</b> >	Wissenszurechnung der irrigen Vorstellung der Bank bei Darlehensaufnahme durch Ehefrau mit gefälschter Unterschrift (BGH, Ur. v. 26.9.2023 – XI ZR 98/22) .....	2241
	Keine Irreführung durch Bezeichnung „Institut“ im privatwirtschaftlichen Bereich (OLG Düsseldorf, Beschl. v. 15.8.2023 – I-3 Wx 104/23) .....	2248
	Zum wirtschaftlich Berechtigten einer GmbH & Co. KG für die Eintragung in das Transparenzregister nach GwG (OVG Münster, Beschl. v. 23.6.2023 – 4 B 352/22) .....	2249
	Kein Abbedingen der Endgerätewahlfreiheit in AGB eines Mobilfunkvertrags (BGH, Ur. v. 4.5.2023 – III ZR 88/22) .....	2255
	Keine berechtigte GoA eines Insolvenzgläubigers für die Masse bei Androhung einer sofortigen Beschwerde gegen Vergütungsfestsetzung (OLG Stuttgart, Ur. v. 9.8.2023 – 3 U 76/22) .....	2258

**ottoschmidt**



86209702343



# Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

## Herausgeber:

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

## Gründungsherausgeber:

RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

## Herausgeberbeirat:

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

## Inhalt



zip-online.de

### Aufsätze

#### **Thomas Liebscher – Personengesellschaftsvertraglicher Gestaltungsbedarf aufgrund des MoPeG**

Mit Inkrafttreten des MoPeG steht die Kautelarpraxis künftig erheblich reformierten dispositiven Gesetzesregelungen gegenüber. Der Beitrag gibt daher einen insbesondere an die Kautelarpraxis adressierten Überblick über die wesentlichen Gesetzesänderungen und die infolgedessen zu überdenkenden personengesellschaftsvertraglichen Gestaltungsaspekte. Der Beitrag beschränkt sich insofern maßgeblich auf den Gestaltungs- bzw. Anpassungsbedarf betreffend das Innenverhältnis der Personengesellschaft. .... 2225

#### **Stefanie Fay / Maximilian Menn – Prozessuale Auswirkungen einer Urteilsberichtigung auf die nächste Instanz**

Wer trägt im Falle von Rechenfehlern des LG die Kosten eines nach Berichtigungsantrags ebenfalls eingeleiteten Berufungsverfahrens? Über diese Frage hatte kürzlich der BGH zu befinden. Die Entscheidung ist für die anwaltliche Beratung von großem Interesse, sind doch die Kosten eines zu Unrecht eingeleiteten Berufungsverfahrens teils erheblich. Der nachfolgende Beitrag beleuchtet die Entscheidung des BGH vor allem mit Blick auf die sich daraus ergebenden Praxishinweise und zeigt auf, dass für Fälle primärer gerichtlicher Verantwortlichkeit eine ausgeglichene Kostenverteilung sachgerechter wäre. .... 2233

#### **Barbara Grunewald – Inhaltskontrolle von AGB in Lieferverträgen im Hinblick auf die sich aus dem LkSG ergebenden Pflichten**

Die sich aus dem LkSG ergebenden Pflichten treffen viele Unternehmen. Diese versuchen, den Vorgaben des LkSG dadurch nachzukommen, dass sie in den AGB, die sie in den Verträgen mit ihren Lieferanten vereinbaren, entsprechende Pflichten des Lieferanten vorsehen. Bisweilen werden die Pflichten aber auch abgeschwächt. Im Folgenden wird untersucht, ob entsprechende AGB der Inhaltskontrolle standhalten. .... 2238



## Inhalt

**Rechtsprechung****Bank- und Kreditsicherungsrecht**

**Wissenszurechnung der irrigen Vorstellung der Bank bei Darlehensaufnahme durch Ehefrau mit gefälschter Unterschrift**

(BGH, Ur. v. 26.9.2023 – XI ZR 98/22) ..... 2241

**Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht**

Prüfung der Einkünfteerzielungsabsicht im Rahmen des § 20 EStG im Fall einer stehen gelassenen Gesellschafterbürgschaft per Gesamtbetrachtung von Beteiligung und Bürgschaft/Regressforderung

(BFH, Ur. v. 20.6.2023 – IX R 2/22) ..... 2244

**Keine Irreführung durch Bezeichnung „Institut“ im privatwirtschaftlichen Bereich**

(OLG Düsseldorf, Beschl. v. 15.8.2023 – I-3 Wx 104/23) ..... 2248

**Zum wirtschaftlich Berechtigten einer GmbH & Co. KG für die Eintragung in das Transparenzregister nach GwG**

(OVG Münster, Beschl. v. 23.6.2023 – 4 B 352/22) ..... 2249

**Vertrags- und Haftungsrecht**

**Kein Abbedingen der Endgerätewahlfreiheit in AGB eines Mobilfunkvertrags**

(BGH, Ur. v. 4.5.2023 – III ZR 88/22) ..... 2255

**Insolvenz- und Sanierungsrecht**

**Keine berechtigte GoA eines Insolvenzgläubigers für die Masse bei Androhung einer sofortigen Beschwerde gegen Vergütungsfestsetzung**

(OLG Stuttgart, Ur. v. 9.8.2023 – 3 U 76/22) ..... 2258

Schenkungsanfechtung eines vermeintlich teilunentgeltlichen Grundstückskaufs

(OLG Brandenburg, Ur. v. 5.7.2023 – 7 U 144/21) ..... 2261

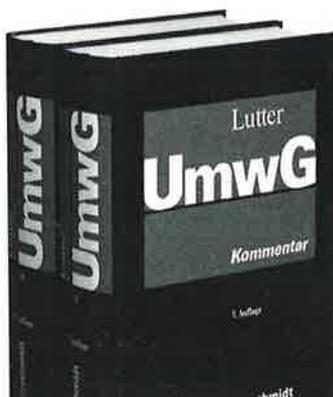
Glaubhaftmachung einer steuerlichen Insolvenzforderung im Rahmen eines Gläubigerinsolvenzantrags

(LG Hamburg, Beschl. v. 26.9.2023 – 327 T 16/23) ..... 2263

**Arbeits- und Sozialrecht**

Betriebliche Altersversorgung – Dynamische Auslegung arbeitsvertraglicher Bezugnahmeklauseln

(BAG, Ur. v. 9.5.2023 – 3 AZR 226/22) ..... 2264



## Ist und bleibt der Standard: Topaktuell mit UmRUG und MoPeG

Die Neuerungen durch das UmRUG u.a. mit neuen Vorschriften zu grenzüberschreitenden Umwandlungen sowie die Neuregelungen durch das MoPeG sind vollumfänglich eingearbeitet.

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

## Inhalt

**Verfahrens- und Vollstreckungsrecht**

Zur Erledigung der Berufung bei Berichtigung des erstinstanzlichen Urteils (hier: im Zusammenhang mit einem Dieselfall)	(BGH, Urt. v. 27.3.2023 – VIa ZR 1140/22) .....	2269
Subsidiärer Sperranspruch des Rechteinhabers bei Rechtsverletzung gegen den Access-Provider	(BGH, Urt. v. 13.10.2022 – I ZR 111/21 – DNS-Sperre [Ls.]) .....	2272
Zulässige Gerichtsbestimmung bei Zweifeln an der Ausschließlichkeit einer Gerichtsstandsklausel	(BayObLG, Beschl. v. 12.9.2022 – 101 AR 105/22 [Ls.]) .....	2272

**ZIP Report****Aktuelle Rechtsprechung**

EuGH: Benachteiligung von teilzeitbeschäftigten Piloten bei Zusatzvergütung .....	R4
BVerfG: Erfolglosigkeit eines Eilantrags gegen Altersgrenze für Notare .....	R4
BAG: Dauer der wöchentlichen Arbeitszeit bei Arbeit auf Abruf .....	R4
OLG Stuttgart: Schadensersatzhaftung der Mercedes-Benz Group AG wegen unzulässiger Abschaltanlage in Diesel-Kfz .....	R5

**Gesetzgebung**

EU: Annahme des Vorschlags zur neuen Verbraucherkredit-RL durch Rat .....	R5
Verbandsklagenrichtlinienumsetzungsgesetz – VRUG in Kraft .....	R5

**Personalia**

Gravenbrucher Kreis: Neues Mitglied .....	R5
---	----

**Dokumentation**

EU: Bekämpfung illegaler Inhalte im Netz – vorläufig nur ein Notweg für die Kommission .....	R6
--	----

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

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

**Für den perfekten Deal**

Vor dem Hintergrund der rasanten Entwicklung des M&A-Marktes und der enormen volkswirtschaftlichen Bedeutung von Unternehmenskäufen führen die Autoren wieder souverän durch den gesamten Unternehmenskauf.

**Neuaufgabe: Buch + Online-Zugang. Mit Mustern zum Download.**

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

Mit Beilage

wirtschaftsrechtliche  
blätter:wbl

Heft 10 Oktober 2023  
145. Jahrgang

# Juristische Blätter

DB-E 62



## Aufsätze

- Univ.-Prof. i.R. Dr. *Stefan Griller* /  
Univ.-Prof. Dr. *Walter Obwexer*:  
**Völker-, unions- und verfassungsrechtliche  
Rahmenbedingungen für militärische  
Kooperationen Österreichs** 617
- Univ.-Ass. Dr. *Andreas Baumgartner*, LL.M.:  
**Mangelhafte Aufsichtsratsbeschlüsse –  
ein Plädoyer für mehr Orientierungssicherheit  
(2. Teil)** 637

## Aus den Vereinen / Ankündigungen

- Seminarreihe „Aktuelle Probleme des  
Wirtschaftsprivatrechts“ – Ankündigung 644
- Auftaktveranstaltung des Innsbrucker Forums  
für Bank- und Versicherungsrecht – Ankündigung 644
- Salzburger Juristische Gesellschaft – Programm  
Wintersemester 2023/24 – Ankündigung 644

## Rechtsprechung

### Verfassungsgerichtshof

- Keine Verletzung von Persönlichkeitsrechten  
in Untersuchungsausschuss-Bericht  
(VfGH 29.06.2023, UA 1/2023) 645

### Ordentliche Gerichte – Zivilsachen

- Duldungspflicht wegen Legalservitut an  
Grundstück, das an eine öffentliche Straße  
angrenzt, bei Wasserzufluss nach Starkregen  
(OGH 31.05.2023, 5 Ob 20/23m) 649
- Einräumung eines Notwegs über eine Liegen-  
schaft, die zum öffentlichen Wassergut gehört  
(OGH 25.04.2023, 1 Ob 40/23y) 651
- Fehlende Blutsverwandtschaft kein Grund zur  
Meidung des Kontakts mit „rechtlichem Kind“  
(OGH 25.07.2023, 2 Ob 89/23m) 653
- Materiell-rechtliche Folgen einer Schenkung  
auf den Todesfall nach altem Recht  
(OGH 16.05.2023, 2 Ob 59/23z) 655
- Abgrenzung von Verfügungs- und  
Verwaltungshandlungen bei Miteigentum  
(OGH 19.04.2023, 7 Ob 35/23g) 661

- Keine Haftung des Bundes wegen COVID-19-  
bedingter Ausgangsbeschränkungen durch  
die VO BGBl II 98/2020  
(OGH 27.06.2023, 1 Ob 88/23g) 662
- Eingaben im Web-ERV ohne Unterschrift  
des Parteienvertreters  
(OGH 19.04.2023, 3 Ob 223/22y) 667
- Internationale Zuständigkeit für an  
Inkassounternehmen abgetretene Ansprüche  
aus verbotenem Online-Glücksspiel  
(OGH 22.06.2023, 10 Ob 56/22s) 668
- Keine Abgabestelle bei regelmäßiger  
Anwesenheit eines bloßen Zustellungs-  
bevollmächtigten  
(OGH 21.11.2022, 8 Ob 139/22g –  
Priv.-Doz. Dr. *Wolfgang Wessely*, LL.M.) 672

### Strafsachen

- Absichtliche schwere Körperverletzung:  
Keine Versuchsstrafbarkeit der Erfolgs-  
qualifikation und Konkurrenzverhältnis**  
(OGH 28.09.2022, 13 Os 79/22z –  
Univ.-Prof. Dr. *Hannes Schütz*) 675
- Alternative Strafdrohung als Unterfall  
„nur“ einer Strafart  
(OGH 22.06.2023, 12 Os 53/23w) 678

### Verwaltungsgerichtshof

- Unterbrechung der Frist zur Beantragung  
einer Ausfertigung der verkündeten  
Entscheidung durch Verfahrenshilfeantrag  
(VwGH 13.06.2023, Ra 2023/08/0029) 678

### Literatur

- 682

Impressum 684

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier – TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

# StrafFo

## Strafverteidiger Forum

Heft 10 Oktober 2023

G 26104

WU  
D3-Z2FO

### Aufsätze

Berg, Aktuelles zur Einziehung: Grenzen der Vermögensabschöpfung

Michalke, Aktuelles zur Einziehung

Bock/Fülscher, Das zwangsweise Entsperrn eines Mobiltelefons mittels Fingerabdrucks als strafprozessuale Maßnahme

### Entscheidungen

BVerfG: Zu den Anforderungen an die Begründung einer Verfassungsbeschwerde gegen eine strafrechtliche Verurteilung

BGH: Voraussetzungen eines konsensualen Pflichtverteidigerwechsels

OLG Brandenburg: Unterjährige Änderung des Geschäftsverteilungsplans

BGH: Revisionsgrund bei Verstoß gegen den Öffentlichkeitsgrundsatz nur bei entsprechendem Verschulden des Gerichts

KG: Zur Einziehung des Wertes von Taterträgen bei Vergleichsvereinbarungen mit Sozialversicherungsträgern *m. Anm. Niang*

KG: Widerstand gegen Vollstreckungsbeamte durch „Klimakleber“

BayObLG: Ein tätlicher Angriff setzt keine körperliche Berührung voraus

### Herausgeber

RA Prof. Dr. Heiko Ahlbrecht

RA Dr. Stephan Beukelmann

RAin Dr. Julia Exner-Kuhn

RA Dr. Philipp Gehrman

RAin Dr. Ines Kilian

RA Dr. Dirk Lammer

RA Prof. Dr. Werner Leitner

RAin Sonka Mehner

RA Jes Meyer-Lohkamp

RA Dr. Panos Pananis

RA Christof Püschel

RA Dr. Christian Rode

RAin Diane Waterstradt

und die

Arbeitsgemeinschaft

Strafrecht des DAV

### Redaktion

RA Dr. Stephan Beukelmann

RA Prof. Dr. Olaf Hohmann

RAin Dr. Ines Kilian

RA Dr. Dirk Lammer

RA Michael Rosenthal

### Schriftleitung

RA Dr. Stephan Beukelmann

RA Prof. Dr. Olaf Hohmann



**Aktuell**

*Wildt*, Europa im Überblick 373

**Aufsätze**

*Berg*, Aktuelles zur Einziehung: Grenzen der Vermögensabschöpfung 374

*Michalke*, Aktuelles zur Einziehung 380

*Bock/Fülscher*, Das zwangsweise Entsperrn eines Mobiltelefons mittels Fingerabdrucks als strafprozessuale Maßnahme 386

**Entscheidungen****Verfassungsrecht**

BVerfGG §§ 23 Abs. 1 S. 2, 92: Zu den Anforderungen an die Begründung einer Verfassungsbeschwerde gegen eine strafrechtliche Verurteilung

BVerfG, Beschl. v. 9.8.2023 – 2 BvR 588/23 391

**Verfahrensrecht**

EMRK Art. 6 Abs. 1; GG Art. 103 Abs. 1: Verwertung von Beweisergebnissen zum Nachteil von Strafgefangenen BayObLG, Beschl. v. 17.8.2023 – 204 StObWs 295/23 393

StPO §§ 37 Abs. 3, 311 Abs. 3 S. 2: Keine Änderung der Abhilfeentscheidung, wenn die Akten schon an das Beschwerdegericht weitergeleitet wurden LG Berlin, Beschl. v. 28.8.2023 – 526 Qs 14/23 394

StPO § 44 S. 1: Zurechnung des Verschuldens des anwaltlichen Vertreters

BGH, Beschl. v. 4.7.2023 – 5 StR 145/23 396

StPO § 112 Abs. 2 Nr. 2: Zur Annahme von Fluchtgefahr OLG Celle, Beschl. v. 7.9.2023 – 1 Ws 428/23 399

StPO § 143a Abs. 2, Abs. 3: Voraussetzungen eines konsensualen Pflichtverteidigerwechsels

BGH, Beschl. v. 10.8.2023 – StB 49/23 400

StPO §§ 222b Abs. 3, 338 Nr. 1: Keine Pflicht, über das Geschäftsjahr hinaus sicherzustellen, dass kein vorbefasster Richter mit einer zurückverwiesenen Sache befasst werden kann BGH, Beschl. v. 25.7.2023 – StB 42/23 401

StPO § 388 Nr. 1: Unterjährige Änderung des Geschäftsverteilungsplans OLG Brandenburg, Beschl. v. 17.8.2023 – 2 OLG 53 Ss 80/22 402

StPO § 338 Nr. 6: Revisionsgrund bei Verstoß gegen den Öffentlichkeitsgrundsatz nur bei entsprechendem Verschulden des Gerichts BGH, Beschl. v. 21.6.2023 – 5 StR 73/23 404

**Materielles Strafrecht/Strafrechtliche Nebengebiete**

StGB §§ 46, 56f: Zur strafmildernden Berücksichtigung eines drohenden Bewährungswiderrufs in anderer Sache OLG Oldenburg, Urt. v. 7.8.2023 – 1 QRs 98/23 405

StGB §§ 73e Abs. 1, 266a Abs. 1, 2; StPO § 459g Abs. 4: Zur Einziehung des Wertes von Taterträgen bei Vergleichsvereinbarungen mit Sozialversicherungsträgern KG, Beschl. v. 26.5.2023 – 4 Ws 21/23 – 161 AR 59/23 *m. Anm. Niang* 406

StGB § 113 Abs. 1: Widerstand gegen Vollstreckungsbeamte durch „Klimakleber“ KG, Beschl. v. 16.8.2023 – 3 ORs 46/23 – 161 Ss 61/23 409

StGB § 114 Abs. 1: Ein tätlicher Angriff setzt keine körperliche Berührung voraus BayObLG, Beschl. v. 10.6.2023 – 203 StRR 204/23 410

StGB § 283 Abs. 1 Nr. 1, Abs. 1 Alt. 1; StPO § 111d Abs. 2 S. 2: Beiseite geschaffte oder verheimlichte Gegenstände oder wirtschaftliche Vorteile sind Taterträge BGH, Beschl. v. 14.7.2023 – 1 StR 327/22 411

IRG § 83h Abs. 1 Nr. 1: Spezialitätsgrundsatz; Einbeziehung in Gesamtfreiheitsstrafe BGH, Beschl. v. 19.7.2023 – 2 StR 46/22 415



# NJW

# Neue Juristische Woche

WU  
D3-Z171

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

## Aus dem Inhalt

- U. Börstinghaus*  
**Änderungen des Mietrechts durch das „Heizungsgesetz“** 3193
- J. M. Blaschczok*  
**Die Zwangsvollstreckung in Kryptowährungsvermögen** 3199
- P. Buck-Heeb*  
**Vorrang spezialgesetzlicher Prospekthaftung –  
Einigung des II. und XI. Zivilsenats** 3205
- W. Siede*  
**Die Entwicklung des Familienrechts** 3208
- EGMR*  
**Ausschluss von Rechtsanwälten vom Gerichtsverfahren** 3217
- BGH*  
**Strafverfolgungsentschädigung und Aufrechnung  
aus Wertersatzverfall (Anm. C. Brand/A. Zivanic)** 3230
- BGH*  
**Grundsätze identifizierender Verdachtsberichterstattung –  
Armenische Mafia (Anm. A. Lampmann)** 3233
- BGH*  
**Abschließende Kostenentscheidung über (verspätete)  
Teil-Erledigung (Anm. B. Ulrici)** 3239
- BAG*  
**Keine ERV-Nutzungspflicht des Verbandsvertreters  
ohne Zulassung als Syndikusrechtsanwalt** 3253

  
C.H. BECK

## 44/2023

26. Oktober 2023  
76. Jahrgang S. 3193–3256  
www.njw.de

## Aus NJW-aktuell

Forum

Völkerrecht im  
Nahostkonflikt

Standpunkt

Vollstreckungs-  
vereitelung

Haftung

Mahnbescheid  
zum Jahresende



0150202344

# INHALT

## Aufsätze

Ulf Börstinghaus

### Änderungen des Mietrechts durch das „Heizungsgesetz“

3193

Der Beitrag stellt die Regelungen der GEG-Novelle („Heizungsgesetz“) mit mietrechtlichem Bezug unter Einschluss von Heizkostenverordnung und Betriebskostenverordnung vor.

Johannes Melchior Blaschczok

### Die Zwangsvollstreckung in Kryptowährungsvermögen

3199

Bislang ist ungeklärt, wie die Zwangsvollstreckung in Kryptowährungen praktisch durchgeführt werden soll. Der Beitrag diskutiert in diesem Zusammenhang verfassungsrechtliche und rechtspolitische Fragestellungen.

## Zur Rechtsprechung

Petra Buck-Heeb

### Vorrang spezialgesetzlicher Prospekthaftung – Einigung des II. und XI. Zivilsenats (BGH NJW 2023, 3226)

3205

## Bericht

Walther Siede

### Die Entwicklung des Familienrechts seit März 2023

3208

## Kanzlei & Mandat

Susanne Offermann-Burckart

### Für die Mandantschaft vereinnahmtes Fremdgeld – „tickende Zeitbombe“ oder beherrschbares Risiko?

3214

## NJW-aktuell

Editorial Kein Königsweg J. Wieland	3	Forum Auf die Humanität kommt es an P. Thielbörger	12	Anzeigenschwerpunkt Dolmetscher und Übersetzer	23
Agenda	6	Standpunkt Maltesische Vollstreckungsver- eitelung B. M. Quarch/S. Thomas	15	Rubrikenmarkt	35
Meldungen/Kolumne	7	Haftungsseite Mahnbescheid zum Jahresende J. Braun	17	web.report	36
Gesetzgebung	8	Ausbildung & Karriere Weniger Nachwuchs als gedacht J. Griebel/R. Schimmel	19	Stellenmarkt	37
Rechtsprechung in Kürze	8			Beck'sche Zeitschriften	60
Entscheidung der Woche	9			Buchhinweise	62
				Veranstaltungshinweise	64
				Heftvorschau/Impressum	66

# INHALT

## Rechtsprechung

### Europäische Gerichte

EGMR 04.10.22 – 16358/18 ua  
**Ausschluss von Rechtsanwälten vom Gerichtsverfahren**

3217

### Verfassungsgerichte

BVerfG 12.07.23 – 2 BvR 482/14  
**Rückwirkende Besteuerung von Erstattungs-**  
**zinsen**

3222

VerfGH NRW 04.07.23 – VerfGH 104/22.VB-2  
**Geldbuße gemäß CoronaschutzVO wegen**  
**Nichtkontrolle der 3G-Nachweise (Ls.)**

3225

### Zivilgerichte

BGH 11.07.23 – XI ZB 20/21  
**Haftung des Gründungsgesellschafters für**  
**Aufklärungspflichtverletzungen**

3226

BGH 15.06.23 – III ZR 178/22  
**Strafverfolgungsschädigung und Aufrechnung**  
**aus Wertersatzverfall**  
**(Anm. C. Brand / A. Zivanic)**

3230

BGH 20.06.23 – VI ZR 262/21  
**Grundsätze identifizierender Verdachtsbericht-**  
**erstattung – Armenische Mafia**  
**(Anm. A. Lampmann)**

3233

BGH 12.07.23 – I ZR 17/22  
**Abschließende Kostenentscheidung über**  
**(verspätete) Teil-Erledigung (Anm. B. Ulrici)**

3239

BGH 28.06.23 – XII ZB 81/23  
**Ausgleichsreife von Grundrenten-Entgeltpunkten**  
**im Versorgungsausgleich**

3241

BGH 31.05.23 – XII ZB 428/22

**Schriftlicher Antrag des Rechtsanwalts auf**  
**Betreuervergütung (Ls.)**

3242

OLG Frankfurt a.M. 05.09.23 – 6 UF 69/23  
**Ehegattenunterhalt wegen Betreuung eines**  
**volljährigen behinderten Kindes**

3243

OLG München 14.08.23 – 33 W 321/23e  
**Streitwert bei „steckengebliebener“ Pflichtteils-**  
**stufenklage**

3245

LG Karlsruhe 04.09.23 – 11 S 68/22  
**Grenzen der WEG-Verwalterermächtigung zur**  
**Honorarvereinbarung**

3246

### Strafgerichte

BGH 10.08.23 – 3 StR 462/22  
**BtM-Einfuhr – Bestimmung nicht geringer**  
**Menge bei Levometamfetamin**

3248

### Verwaltungsgerichte

OVG Bautzen 24.05.23 – 5 A 350/22  
**Mitwirkungspflicht der Mutter an der Vater-**  
**ermittlung in One-Night-Stand-Fällen**

3250

### Arbeitsgerichte

BAG 21.09.23 – 10 AZR 512/20  
**Nicht als Syndikusrechtsanwalt zugelassener**  
**Verbandsvertreter – ERV-Nutzung**

3253

### Finanzgerichte

BFH 10.08.23 – VI R 29/21  
**Keine außergewöhnlichen Belastungen bei**  
**Aufwendungen für Ersatzmutterschaft**

3255



#### Beck'scher Juristen-Kalender 2024

2023, 281 Seiten. In Cabra-Lederfaser € 49,-  
ISBN 978-3-406-77093-7 | Neu im August 2023

beck-shop.de/32225740

Erhältlich im Buchhandel oder bei: [beck-shop.de](https://beck-shop.de) | Verlag C.H.BECK oHG · 80791 München | [kundenservice@beck.de](mailto:kundenservice@beck.de) | Preise inkl. MwSt. | 175843

Folgen Sie uns auf [f](https://www.facebook.com/beckshop) [in](https://www.linkedin.com/company/beck-shop) [ig](https://www.instagram.com/beckshop) [X](https://www.x.com/beckshop) Mehr Infos: [ch.beck.de/socialmedia](https://ch.beck.de/socialmedia)



## Die schönste Form der Terminplanung.

### Praktisch und repräsentativ

Das übersichtliche Kalendarium ermöglicht eine unkomplizierte und weitreichende Terminplanung und -eintragung. Das bewährte Arbeitsmittel und beliebte Geschenk bietet:

- **praktische Wochen-, Monats- und Jahresübersichten** für die vorausschauende Terminplanung
- **umfassenden Service:** Postgebühren, Entfernungstabelle, Städteverzeichnis, Maßeinheiten, Feiertage und Ferientermine, Zeitzonen, wichtige Service-Rufnummern und Internet-Adressen sowie Messe- und Tagungstermine
- **wichtige juristische Informationen:** Gebührentabellen; Tilgungstabelle für Darlehen; Pfändungsfreigrenzen; Fristen aus allen Prozessarten; BAK-(Widmark-)Formel; Promillegrenzen im Straßenverkehr; Verjährungs-ABC; Adressen von Gerichten, Behörden, Berufsorganisationen, Botschaften, Verbänden, Versicherungen etc.; Kfz-Schadensabwicklung Europa; Bußgeldkatalog; Düsseldorfer Tabelle.

# AW-Praxis *D3-Z58*

Außenwirtschaftliche Praxis – Zeitschrift für Außenwirtschaft in Recht und Praxis

[reguvis.de/aw-prax](https://reguvis.de/aw-prax)

## ■ Nachhaltigkeit und internationale Wertschöpfungsketten

■ Zoll und Außenhandel in der EU – fit for future?

■ Fünfzehn Jahre Zugelassener Wirtschaftsbeteiligter (AEO)

■ Verzögerungen beim UZK-Arbeitsprogramm – Ende 2023

■ Schweiz – Waffenausfuhr-erleichterungen in Zukunft denkbar?

■ Die Bedeutung der zollrechtlich passiven Veredelung für staatliche Hochschulen



## AW-Prax

### Außenwirtschaftliche Praxis

Herausgegeben in Verbindung mit dem Europäischen Forum für Außenwirtschaft e.V. (EFA)

### Schriftleitung

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

### Redaktion Außenhandelsrecht

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

### Redaktion Exportkontrollrecht

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

### Redaktion Zollrecht

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

### Redaktion Nachhaltigkeit und Compliance

Dr. Lothar Harings, Rechtsanwalt redaktion@aw-prax.de, Anschrift wie Verlag

### Herausgeberbeirat

Prof. Dr. Dirk Ehlers, Zentrum für Außenwirtschaftsrecht e.V.  
Carsten Fischer, Präsidialmitglied der Bundessteuerberaterkammer und Präsident der StBK Niedersachsen  
RA Dr. Nils Harnischmacher, Münster, Außenwirtschaftsrunde e.V.

RA Klaus John, Zentralverband Elektrotechnik- und Elektroindustrie e.V. (ZVEI), Frankfurt

Jan Jost, Bundesverband der Deutschen Industrie e.V. (BDI), Berlin

RA Jutta Knell, Bundesverband Spedition und Logistik e.V. (BSL), Bonn

RA Michael Lux, Brüssel

Dr. Klaus-Peter Müller-Eiselt, Vors. Richter am Bundesfinanzhof a.D., München

Murat Özdemir, Leiter Außenwirtschaft und Zoll, Außenhandelsvereinigung des deutschen Einzelhandels e.V. (AVE), Berlin  
Miriam Ingrid Palczynska-Zachmann, Deutscher Industrie- und Handelskammertag e.V. (DIHK), Berlin

Georg Pietsch, Abteilungspräsident im Bundesamt für Wirtschaft und Ausfuhrkontrolle (BAFA), Eschborn

Prof. Dr. Burghard Piltz, Rechtsanwalt, Berlin

Prof. Dr. Achim Rogmann LL.M. (Murdoch), Brunswick European Law School an der Ostfalia Hochschule für angewandte Wissenschaften, Wolfenbüttel

Peter Scheben, Bundesverband der Deutschen Sicherheits- und Verteidigungsindustrie e.V.

Dr. Dominik Schnichels, Abteilungsleiter im Bundesministerium für Wirtschaft und Klimaschutz, Berlin

Olaf Simonson, Vizepräsident a.D., ehemals Bundesamt für Wirtschaft und Ausfuhrkontrolle (BAFA), Eschborn

Prof. Dr. Walter-Michael Summersberger, Universität Linz

Dr. Bettina Vogl-Lang, Bundesministerium für Finanzen, Wien

Klaus Vorpeil, Rechtsanwalt, Mainz/Bad Kreuznach

Oliver Wieck, ICC Germany e.V., Berlin

Prof. Dr. Peter Witte, ehemals Hochschule des Bundes, Münster

### Ständige Mitarbeiter

Stephan Alexander, Richter am Finanzgericht Düsseldorf

Dr. Gabriela Burkert-Basler, Rechtsanwältin & Partnerin,

Burkert – Basler & Partner Rechtsanwältinnen mbB, München

Dr. Kai Henning Felderhoff, Rechtsanwalt,

AWB Rechtsanwaltskanzlei mbH, Münster

Prof. Dr. Dr. h.c. (UA) Lothar Gellert, Hochschule des Bundes,

Münster

Prof. Dr. Reginhard Henke, ehemals Hochschule des Bundes,

Münster

Hans-Joachim Kampf, Dipl.-Finanzwirt, ehemals Hochschule des Bundes,

Münster

Dr. Thomas Möller, Regierungsdirektor, Hauptzollamt

Osnabrück

Willi Vögele, Leitender Regierungsdirektor a.D., Freiburg i. Br.

Dr. Carsten Weerth, Dipl.-Finanzwirt, BSc. (Glasgow), LL.M., MA,

Hauptzollamt Bremen

## Inhalt

### Beiträge · Aufsätze · Berichte

Lilo Thielen

- **Nachhaltigkeit und internationale Wertschöpfungsketten** 487

Dr. Kai Henning Felderhoff

- **Zoll und Außenhandel in der EU – fit for future?** 492

Dr. Carsten Weerth

- **Fünfzehn Jahre Zugelassener Wirtschaftsbeteiligter (AEO)** 498

Dr. Carsten Weerth

- **Verzögerungen beim UZK-Arbeitsprogramm – Ende 2023** 502

Prof. Dr. Stefan Kirchner

- **Schweiz – Waffenausfuhrleichterungen in Zukunft denkbar?** 505

Sandro Kopidura

- **Die Bedeutung der zollrechtlich passiven Veredelung für staatliche Hochschulen** 507

Peter Krautheim

- **Umsatzsteuerbetrug im Rahmen des „Verfahrens 42“ und die Europäische Staatsanwaltschaft** 513

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff

- **Neue EU-Regeln zur IT-Sicherheit von Unternehmen** 519

Dr. Laura Louca/Dr. Tobias Ackermann

- **Ersatzteile und Technologie in den Russland-Sanktionen** 522

### RechtsprechungsReport

Dr. Kerstin Harden

- **Erlöschen der Zollschuld und der Einfuhrumsatzsteuer bei Verwendung von Waren** 525

Stefan Vonderbank

- **Zollwertrechtliche Behandlung von Gestaltungskosten für Umschließungen** 531

Klaus Vorpeil

- **OGH: Verpflichtung zur Verladung und Verstaung von Transportgut** 538

### Aus- und Weiterbildung

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff

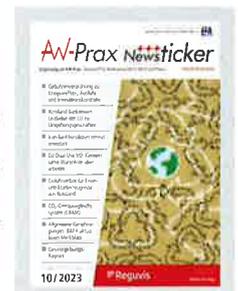
- **Rechtsfragen des internationalen elektronischen Handelsgeschäfts** 539

### Nachrichten

### GesetzgebungsReport

### StellenMarkt

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



Impressum 485, 503

**WM****WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN****Zeitschrift  
für Wirtschafts-  
und Bankrecht****43**28. Oktober 2023  
77. Jahrgang  
Seiten 1985-2024**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**AUS DEM INHALT:****D3-Z187**

Seite 1985

Univ.-Prof. Dr. Bettina Heiderhoff, Münster  
Die Rechtsprechung des EuGH zu den Folgen der Nichtigkeit von  
AGB im Licht der nationalen Rechtsdogmatik

Seite 1994

Univ.-Prof. Dr. Sebastian Omlor, LL.M. (NYU), LL.M. Eur., Marburg  
(In-)Konsistenz der Rechtsprechung des EuGH zum Kreditrecht

Seite 2005

BGH, 20.9.2023 – IV ZR 120/22  
Zur Wirksamkeit der im März 2018 erneut geänderten  
Startgutschriftenregelung der Versorgungsanstalt des Bundes und  
der Länder (VBL) für rentenferne Versicherte

Seite 2017

BGH, 19.9.2023 – XI ZR 343/22  
Wirksamkeit der Autorisierung des Zahlers trotz eines Verstoßes des  
Zahlungsdienstleisters gegen das Verbot der Mitwirkung an einer  
Zahlung im Zusammenhang mit unerlaubtem Glücksspiel

Seite 2023

BVerfG, 7.9.2023 – 2 BvR 1233/23  
Einstweilige Einstellung einer Wohnungszwangsräumung wegen  
substantiiertem Geltendmachung drohender schwerwiegender  
Gesundheitsgefahren

Seite 2024

BVerfG, 4.10.2023 – 2 BvQ 184/23  
Vorläufige Einstellung der Zwangsräumung von Wohnraum wegen  
unterlassener weiterer Tatsachenaufklärung zu einer etwaigen  
Prozessunfähigkeit

## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

- Univ.-Prof. Dr. Bettina Heiderhoff, Münster  
Die Rechtsprechung des EuGH zu den Folgen der Nichtigkeit von AGB im Licht der nationalen Rechtsdogmatik 1985
- Univ.-Prof. Dr. Sebastian Omlor, LL.M. (NYU), LL.M. Eur., Marburg  
(In-)Konsistenz der Rechtsprechung des EuGH zum Kreditrecht 1994

### Rechtsprechung

#### Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

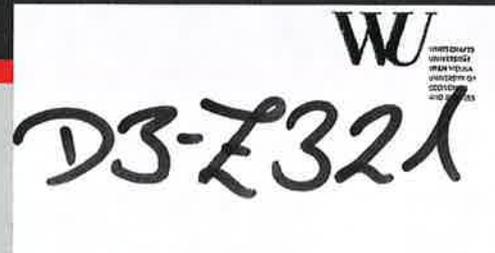
- Bundesgerichtshof 20.9.2023 IV ZR 120/22 Zur Wirksamkeit der im März 2018 erneut geänderten 2005  
Startgutschriftenregelung der Versorgungsanstalt des  
Bundes und der Länder (VBL) für rentenferne Versicherte
- Bundesgerichtshof 19.9.2023 XI ZR 343/22\* Wirksamkeit der Autorisierung des Zahlers trotz eines 2017  
Verstoßes des Zahlungsdienstleisters gegen das Verbot  
der Mitwirkung an einer Zahlung im Zusammenhang mit  
unerlaubtem Glücksspiel

#### Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

- Bundesverfassungs- 17.8.2023 2 BvR 1851/22 Verfassungsbeschwerde gegen die Vollstreckung einer 2020  
gericht Abgabe einer eidesstattlichen Versiche-  
rung trotz Antrags auf deren Abänderung nach ergän-  
zender Auskunftserteilung erfolgreich
- Bundesverfassungs- 7.9.2023 2 BvR 1233/23 Einstweilige Einstellung einer Wohnungszwangsräu- 2023  
gericht mung wegen substantiiertes Geltendmachung drohender  
schwerwiegender Gesundheitsgefahren
- Bundesverfassungs- 4.10.2023 2 BvQ 184/23 Vorläufige Einstellung der Zwangsräumung von Wohn- 2024  
gericht raum wegen unterlassener weiterer Tatsachenaufklärung  
zu einer etwaigen Prozessunfähigkeit

# NZWIST

## Neue Zeitschrift für Wirtschafts-, Steuer- und Unternehmensstrafrecht



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

### Aus dem Inhalt



*K. Wegner*  
 Transnationales ne bis in idem in Sanktions-  
 verfahren gegen Verbände – zugleich Besprechung  
 von EuGH Urt. v. 14. September 2023 – C-27/22 –  
 „Volkswagen“ 401

*C. von Alten*  
 Baugeldveruntreuung und Untreue.  
 Wiederbelebung eines Konkurrenzverhältnisses 409

*M. Endler*  
 Die Zuständigkeit der Staatsanwaltschaft zur  
 Unternehmenssanktionierung gem. § 30 iVm  
 § 130 OWiG 416



# 11/2023

31. Oktober 2023  
 12. Jahrgang S. 401–440

*BAG*  
 Schadensersatz wegen unterlassener Zahlung  
 eines Arbeitsentgelts in Höhe des gesetzlichen  
 Mindestlohns, Durchgriffshaftung  
 (m. Anm. *Peukert/Hasselmann*) 434



---

## NZWiSt-Inhaltsverzeichnis 11/2023

---

<b>Editorial</b>	<i>Prof. Dr. Andreas Mosbacher</i> Keine Rechtssicherheit bei der Betriebsratsvergütung	III
<b>Aufsätze</b>	<i>Professor Dr. Kilian Wegner</i> Transnationales ne bis in idem in Sanktionsverfahren gegen Verbände – zugleich Besprechung von EuGH Urt. v. 14. September 2023 – C-27/22 – „Volkswagen“	401
	<i>Carl von Alten</i> Baugeldveruntreuung und Untreue. Wiederbelebung eines Konkurrenz- verhältnisses	409
	<i>Dr. Marius Endler</i> Die Zuständigkeit der Staatsanwaltschaft zur Unternehmenssanktionierung gem. § 30 iVm § 130 OWiG	416
<b>Rechtsprechung</b>	<b>Steuerstrafrecht/Steuerrecht</b>	
	Steuerhinterziehung, besonders schwerer Fall bandenmäßige Steuerhinterziehung BGH, Urteil vom 14. Juni 2023 – 1 StR 304/22	422
	<b>Unternehmensstrafrecht</b>	
	Ne bis in idem – „Volkswagen“ EuGH, Urteil vom 14. September 2023 – C-27/22	423
	Schadensersatz wegen unterlassener Zahlung eines Arbeitsentgelts in Höhe des gesetzlichen Mindestlohns, Durchgriffshaftung BAG, Urteil vom 30. März 2023 – 8 AZR 120/22 (m. Anm. Peukert/Hasselmann)	434
<b>Impressum</b>		IV



# GRUR

# RR

## Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht Rechtsprechungs-Report

Zeitschrift herausgegeben von der Deutschen Vereinigung  
für gewerblichen Rechtsschutz und Urheberrecht

- 437 | OLG Frankfurt a. M.  
Reichweite des Nutzungsrechts des Vereins an von Vereinsmitglied geschaffenem Vereinslogo – Vereinslogo
- 439 | LG Köln  
Miturheberschaft einer Ghostwriterin an autobiografischem Sachbuch – Ghostwriterin
- 444 | EuG  
Nichtigerklärung einer Unionsmarke wegen beschreibenden Charakters nach Verständnis türkischsprachiger Verkehrskreise in der Union – SÜTAT
- 449 | OLG Celle  
Inverkehrbringen eines Nahrungsergänzungsmittels aus Hanfextrakt – Cannabis-Öl
- 451 | OLG Köln  
Wettbewerbsrechtlicher Leistungsschutz für Produktaufmachung eines Lebensmittels – Halal-Truthahnsalami
- 458 | LG Hamburg  
Irreführende Werbung eines Hufbeschlagsschmieds für tierärztliche Dienstleistungen – Zentrum für Hufchirurgie
- 460 | OLG Karlsruhe  
Zulässiger Rechtsweg für gegen einen Parallelimporteur von Arzneimitteln gerichtete Rückrufklage – onkologische Präparate

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

## 11/2023

Seiten 437 bis 468

23. Jahrgang

November 2023

  
C.H. BECK



J550202311

# GRUR<sub>RR</sub>

## Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht Rechtsprechungs-Report

Zeitschrift herausgegeben von der Deutschen Vereinigung  
für gewerblichen Rechtsschutz und Urheberrecht

Seiten 437–468  
23. Jahrgang | November 2023

Schriftleitung: Klaus Bacher, Matthias Leistner und Ansgar Ohly

# 11/2023

### Inhalt



- |                                |   |
|--------------------------------|---|
| RECHTSPRECHUNG<br>Urheberrecht | <b>437</b>   OLG Frankfurt a.M. 16.5.2023 – 11 U 61/22<br>Reichweite des Nutzungsrechts des Vereins an von Vereinsmitglied geschaffenem Vereinslogo – Vereinslogo                   |
|                                | <b>439</b>   LG Köln 13.7.2023 – 14 O 237/22<br>Miturheberschaft einer Ghostwriterin an autobiografischem Sachbuch – Ghostwriterin  |
| Markenrecht                    | <b>444</b>   EuG 26.7.2023 – T-315/22<br>Nichtigerklärung einer Unionsmarke wegen beschreibenden Charakters nach Verständnis türkischsprachiger Verkehrskreise in der Union – SÜTAT |
| Wettbewerbsrecht               | <b>449</b>   OLG Celle 28.3.2023 – 13 U 67/22<br>Inverkehrbringen eines Nahrungsergänzungsmittels aus Hanfextrakt – Cannabis-Öl   |
|                                | <b>451</b>   OLG Köln 28.7.2023 – 6 U 175/22<br>Wettbewerbsrechtlicher Leistungsschutz für Produktaufmachung eines Lebensmittels – Halal-Truthahnsalami                             |
|                                | <b>455</b>   OLG Düsseldorf 30.3.2023 – 20 U 16/22<br>Zusätzliches Entgelt für Verwahrung größerer Bareinlagen auf Girokonto – Verwarentgelt  |
|                                | <b>458</b>   LG Hamburg 11.5.2023 – 327 O 74/22<br>Irreführende Werbung eines Hufbeschlagsschmieds für tierärztliche Dienstleistungen – Zentrum für Hufchirurgie                    |
| Arzneimittelrecht              | <b>460</b>   OLG Karlsruhe 27.6.2023 – 14 W 44/23<br>Zulässiger Rechtsweg für gegen einen Parallelimporteure von Arzneimitteln gerichtete Rückrufklage – onkologische Präparate     |
| Verfahrens- und Kostenrecht    | <b>463</b>   BGH 13.7.2023 – I ZR 206/22<br>Gehörsverstoß trotz Hinweiserteilung in mündlicher Verhandlung – Terra greca  |

- 466** | OLG Schleswig 10.8.2023 – 6 W 12/23  
Streitwertermäßigung bei geringem Verstoß gegen Kennzeich-  
nungspflichten – Marmelade med Hyben
- 467** | LG München I 19.4.2023 – 21 O 1890/22  
Abgrenzung zwischen Zugangsverweigerung und Preismissbrauch  
– Tonalitätsschätzung
- 467** | LG Köln 11.5.2023 – 14 O 41/22  
Urheberrechtlicher Schutz von Sandalen – Sandale
- 468** | LG München I 17.1.2023 – 1 HK O 13543/21  
Markenrechtliche Ansprüche gegen eine Typenbezeichnung  
für ein Elektrofahrzeug – S6
- 468** | BGH 23.2.2023 – I ZR 127/22  
Berücksichtigung konkreter Verletzungshandlung und erhobener  
Vorwürfe bei Auslegung von Unterlassungsanträgen – Aprikosen  
Aperitif Essig
- 468** | OLG Stuttgart 28.6.2023 – 4 U 31/23  
Prozesshindernis wegen fehlender Anrufung einer medienrecht-  
lichen Schlichtungsstelle – Schlichtungszwang
- V** | Impressum

Möchten Sie bei Erscheinen des Heftes über den Inhalt per E-Mail informiert werden?  
Dann melden Sie sich zu unserem Newsletter an: <https://rsw.beck.de/zeitschriften/grur/newsletter>

# ZEITSCHRIFT FÜR DATENSCHUTZ

# ZD

Herausgeber: RA Prof. Dr. Jochen Schneider · Prof. Dr. Thomas Hoeren · Prof. Dr. Martin Se

WU  
WIRTSCHAFTS  
 UNIVERSITÄT  
 WIEN VIENNA  
 UNIVERSITY OF  
 ECONOMICS  
 AND BUSINESS

DS-Z303

## AUS DEM INHALT

- |                                 |            |  |
|---------------------------------|------------|--|
| Evaluation                      | <b>641</b> | THOMAS SPAEING<br><b>DS-GVO 2024 – Chance für Entlastungen?</b>  |
| Arbeitnehmerdaten               | <b>643</b> | PHILIPP M. KÜHN / NICOLAS FISCHER<br><b>Interne Informationslisten in Unternehmen</b>  |
| Art. 60 DS-GVO                  | <b>648</b> | HENNING DEHNERT / MARC PHILIPP WEBER<br><b>EU-Kommissionsentwurf: Festlegung zusätzlicher Verfahrensregeln für die Durchsetzung der DS-GVO</b> |
| Schutzlücken                    | <b>654</b> | ELENA FOLKERTS<br><b>Datenschutzverletzungen in Abgrenzung zu unrechtmäßigen Datenverarbeitungen</b>   |
| Re-Identifizierung              | <b>658</b> | RAMON BURGHOFF<br><b>Praxisgerechter Umgang mit der Verfremdung personenbezogener Daten</b>  |
| Freiwilligkeit der Einwilligung | <b>664</b> | EuGH: <b>Kompetenz nationaler Wettbewerbsbehörden zur Feststellung eines Verstoßes gegen die DS-GVO</b><br>mAnm MOOS / ROTHKEGEL               |
| Geheimhaltungsinteresse         | <b>681</b> | ÖBvWg: <b>Unzulässige Videoüberwachung benachbarter Grundstücksteile</b> mAnm GEUER  |
| Anlasslose Datenerhebung        | <b>691</b> | AG Geilenkirchen: <b>Unzulässige Videoaufzeichnung eines Verkehrsunfalls</b> mAnm HALDER / ITTNER  |
| Verdeckte Auswertung            | <b>696</b> | LAG Baden-Württemberg: <b>Verwertungsverbot von WhatsApp-Nachrichten durch Arbeitgeber</b> mAnm STÜCK  |

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

Seiten 641–712  
 13. Jahrgang 2. November 2023  
 Verlag C.H.BECK München

# 11/2023

 [twitter.com/zdatenschutz](https://twitter.com/zdatenschutz)

 [de.linkedin.com/showcase/zeitschriftzd](https://de.linkedin.com/showcase/zeitschriftzd)



0850202311

In Kooperation mit:

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

**BvD** - Berufsverband der Datenschutzbeauftragten Deutschlands e.V.

**davit im DAV** - Arbeitsgemeinschaft IT-Recht im Deutschen Anwaltverein

**eco** - Verband der Internetwirtschaft e.V.

**VAUNET** - Verband Privater Medien



## ZEITSCHRIFT FÜR DATENSCHUTZ

# INHALT

11/2023 Seiten 641–712

	<b>Editorial</b>	
Evaluation	<b>641</b>	THOMAS SPAEING DS-GVO 2024 – Chance für Entlastungen?
	<b>Beiträge</b>	
Arbeitnehmerdaten	<b>643</b>	PHILIPP M. KÜHN / NICOLAS FISCHER Interne Informationslisten in Unternehmen. Speicherung personenbezogener Daten ehemaliger Mitarbeiter
Art. 60 DS-GVO	<b>648</b>	HENNING DEHNERT / MARC PHILIPP WEBER EU-Kommissionsentwurf: Festlegung zusätzlicher Verfahrensregeln für die Durchsetzung der DS-GVO. Auswirkungen auf die Zusammenarbeit der europäischen Aufsichtsbehörden
Schutzlücken	<b>654</b>	ELENA FOLKERTS Datenschutzverletzungen in Abgrenzung zu unrechtmäßigen Datenverarbeitungen. Differenzierung und Konsequenzen
Re-Identifizierung	<b>658</b>	RAMON BURGHOFF Praxisgerechter Umgang mit der Verfremdung personenbezogener Daten. Empfehlungen für Unternehmen
	<b>Rechtsprechung</b>	
Freiwilligkeit der Einwilligung	<b>664</b>	EuGH: Kompetenz nationaler Wettbewerbsbehörden zur Feststellung eines Verstoßes gegen die DS-GVO Urteil vom 4.7.2023 – C-252/21 mAnm <b>MOOS / ROTHKEGEL</b>
Kontrollmaßnahmen	<b>679</b>	ÖOGH: Einsichtnahme in E-Mail-Konto durch Arbeitgeber Beschluss vom 28.6.2023 – 6 ObA 1/22y
Geheimhaltungsinteresse	<b>681</b>	ÖBVwG: Unzulässige Videoüberwachung benachbarter Grundstücksteile Erkenntnis vom 16.5.2023 – W245 2263873-1/15E mAnm <b>GEUER</b>
Auskunftsbegehren	<b>684</b>	OLG Hamm: Übermittlung von Mitgliederliste mit E-Mail-Adressen an Vereinsmitglied Urteil vom 26.4.2023 – 8 U 94/22
Unzulässige Speicherung	<b>688</b>	OLG Frankfurt/M.: Löschung von gespeicherten Daten eines strafunmündigen Kindes Beschluss vom 20.12.2022 – 3 VAs 14/22
Voreinstellung	<b>689</b>	LG Münster: Kein Schadensersatz wegen Scraping von persönlichen Daten Urteil vom 7.3.2023 – 02 O 54/22



Identifizierung	<b>691</b> AG Stuttgart: Datenerhebung durch Vermieter von E-Scootern Beschluss vom 3.6.2023 – 20 OWi 1497/23
Anlasslose Datenerhebung	<b>691</b> AG Geilenkirchen: Unzulässige Videoaufzeichnung eines Verkehrsunfalls Urteil vom 5.1.2023 – 10 C 114/21 mAnm HALDER / ITTNER
Überwachungsmaßnahme	<b>693</b> BAG: Kein Verwertungsverbot offener Videoaufnahmen von Arbeitnehmern Urteil vom 29.6.2023 – 2 AZR 296/22
Verdeckte Auswertung	<b>696</b> LAG Baden-Württemberg: Verwertungsverbot von WhatsApp-Nachrichten durch Arbeitgeber Urteil vom 27.1.2023 – 12 Sa 56/21 mAnm STÜCK
Altersdiskriminierung	<b>703</b> LAG Schleswig-Holstein: Rechtsmissbräuchliche Schadensersatzklage nach erfolgloser Bewerbung Urteil vom 21.2.2023 – 1 Sa 148/22
Abschreckungsfunktion	<b>704</b> ArbG Oldenburg: Schadensersatz nach nicht erfüllter Auskunftspflicht gem. Art. 15 DS-GVO Urteil vom 9.2.2023 – 3 Ca 150/21
Datenschutzverstoß	<b>705</b> FG Berlin-Brandenburg: Ohne Schaden kein Schadensersatz nach DS-GVO Urteil vom 9.3.2023 – 16 K 16155/21
Bagatellverletzung	<b>706</b> FG Berlin-Brandenburg: Kein Schadensersatz ohne Schaden Urteil vom 1.3.2023 – 16 K 16150/21
Identität	<b>707</b> BVerwG: Auswertung digitaler Datenträger im Asylverfahren Urteil vom 16.2.2023 – 1 C 19.21
Geschwindigkeitsmessung	<b>709</b> OVG Koblenz: Führen eines Fahrtenbuchs Beschluss vom 20.6.2023 – 7 B 10360/23
Löschfrist	<b>710</b> VG Hannover: Speicherdauer von Videoaufzeichnungen einer SB-Tankstelle Urteil vom 13.3.2023 – 10 A 1443/19
Datenauskunft	<b>712</b> FG Berlin-Brandenburg: Akteneinsicht in Steuerakten des Finanzamts Urteil vom 5.9.2022 – 16 K 7154/20 (Ls.)
Vertretungsmacht	<b>712</b> VG Weimar: Postulationsfähigkeit eines Vereins nach Art. 80 DS-GVO im Verwaltungsprozess Urteil vom 13.4.2022 – 3 K 1832/20 We (Ls.)

**III-IV Inhalt**

**V-XVI ZD-Fokus**

**XVI Impressum**



[twitter.com/zdatenschutz](https://twitter.com/zdatenschutz)



[de.linkedin.com/showcase/zeitschriftzd](https://de.linkedin.com/showcase/zeitschriftzd)

## FOKUS Sanierung

D3-Z325



### • ZInsO FOKUS – Außergerichtliche Sanierung und Restrukturierung

**Reichweite der Bindungswirkung einer gerichtlichen Entscheidung über die Wirksamkeit einer Anteilsübertragung zwischen Gesellschaftern für die betroffene Gesellschaft** (S. 2305)  
von Professor Dr. Markus Gehrlein, Landau in der Pfalz

### • ZInsO FOKUS – Sanierung in der Insolvenz

**Der Beruf des Insolvenzverwalters ist „tot“? – Es lebe der Beruf des amtlich bestellten Insolvenz- und Sanierungsfunktionsträgers!** (S. 2314)  
von Richter am Amtsgericht (Insolvenz- und Restrukturierungsgericht Hamburg) Frank Frind, Hamburg

### • ZInsO FOKUS – Rechtsprechungsreport

**GmbH-Geschäftsführerhaftung für Zahlungen nach Insolvenzreife; Funktionelle Zuständigkeit von Rechtspfleger und Insolvenzrichter; Fortbestehensprognose bei Start-Up** (S. 2319)  
OLG Düsseldorf, Ur. v. 16.8.2023 – 12 U 59/22

**Unentgeltlichkeit bei von Jahresüberschuss abhängigen Gewinnausschüttungen an stillen Gesellschafter** (S. 2328)  
OLG Frankfurt/M., Ur. v. 21.6.2023 – 4 U 158/22

**Kein Restrukturierungsverfahren bei Zahlungsunfähigkeit der Schuldnerin** (S. 2337)  
OLG Wien, Beschl. v. 22.3.2023 – 6 R 200/22h

**Fremdübliche Verzinsung von Darlehnsforderung: Margenteilungsgrundsatz** (S. 2342)  
BFH, Ur. v. 22.2.2023 – I R 27/20

**(Kein) Steuerlicher Zufluss von Entlassungsschädigung bei Wertguthaben** (S. 2348)  
BFH, Ur. v. 3.5.2023 – IX R 25/21

**Feststellung eines Auflösungsverlusts im Rahmen der Insolvenz und Berücksichtigung des Forderungsausfalls von Gesellschafterdarlehen** (S. 2352)  
FG Düsseldorf, Ur. v. 19.1.2023 – 14 K 1638/20 E

**Kurzarbeitergeld für Arbeitnehmer von Unternehmen ohne inländische Betriebsabteilung** (S. 2357)  
LSG Bayern, Ur. v. 9.8.2023 – L 10 AL 167/21

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 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 • Prof. Dr. Torsten Martini • Prof. Dr. Sebastian Mock • RA Dr. Patrick Mückl • Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser • RA Dr. Manfred Obermüller • Vors. RiOLG Dr. Dietmar Onusseit • RA Prof. Dr. Klaus Pannen • RiBGH Prof. Dr. Gerhard Pape • RA Stephan Ries • RiBGH Christian Röhl • Prof. Dr. Thomas Rönnewald • 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 44/2023****ZInsO FOKUS – Außergerichtliche Sanierung und Restrukturierung**

<b>Reichweite der Bindungswirkung einer gerichtlichen Entscheidung über die Wirksamkeit einer Anteilsübertragung zwischen Gesellschaftern für die betroffene Gesellschaft</b> .....	2305
von Professor Dr. Markus Gehrlein, Landau in der Pfalz	

**ZInsO FOKUS – Sanierung in der Insolvenz**

<b>Der Beruf des Insolvenzverwalters ist „tot“? – Es lebe der Beruf des amtlich bestellten Insolvenz- und Sanierungsfunktionsträgers!</b> .....	2314
von Richter am Amtsgericht (Insolvenz- und Restrukturierungsgericht Hamburg) Frank Frind, Hamburg	

**ZInsO FOKUS – Rechtsprechungsreport**

<b>GmbH-Geschäftsführerhaftung für Zahlungen nach Insolvenzreife; Funktionelle Zuständigkeit von Rechtspfleger und Insolvenzrichter; Fortbestehensprognose bei Start-Up</b> .....	2319
OLG Düsseldorf, Urt. v. 16.8.2023 – 12 U 59/22	
<b>Unentgeltlichkeit bei von Jahresüberschuss abhängigen Gewinnausschüttungen an stillen Gesellschafter</b> .....	2328
OLG Frankfurt/M., Urt. v. 21.6.2023 – 4 U 158/22	
<b>Kein Restrukturierungsverfahren bei Zahlungsunfähigkeit der Schuldnerin</b> .....	2337
OLG Wien, Beschl. v. 22.3.2023 – 6 R 200/22h	
<b>Fremdübliche Verzinsung von Darlehnsforderung: Margenteilungsgrundsatz</b> .....	2342
BFH, Urt. v. 22.2.2023 – I R 27/20	
<b>(Kein) Steuerlicher Zufluss von Entlassungsschädigung bei Wertguthaben</b> .....	2348
BFH, Urt. v. 3.5.2023 – IX R 25/21	
<b>Feststellung eines Auflösungsverlusts im Rahmen der Insolvenz und Berücksichtigung des Forderungsausfalls von Gesellschafterdarlehen</b> .....	2352
FG Düsseldorf, Urt. v. 19.1.2023 – 14 K 1638/20 E	
<b>Kurzarbeitergeld für Arbeitnehmer von Unternehmen ohne inländische Betriebsabteilung</b> .....	2357
LSG Bayern, Urt. v. 9.8.2023 – L 10 AL 167/21	



98. Jahrgang / 25. Oktober 2023 / Nr. 30

# SW <sup>WU</sup> D3-Z25

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

## Steuer- und Wirtschaftskartei



### **Tagesfragen**

Umsatzsteuerbefreiung für Photovoltaikmodule  
Erhöhung der DG-Abgabe, Senkung des AIV-Beitrags  
VfGH hebt COFAG-Bestimmungen auf

### **Ertragsteuern**

Abzug von Kosten bei Beteiligungserwerb

### **Umsatzsteuer**

USt-Update: Aktuelles auf einen Blick

### **Abgabenverfahren**

Konteneinschau im Rahmen von Außenprüfungen

### **Rechtsprechung**

VwGH-Judikatur aus dem September 2023

**Linde**  
www.lindeverlag.at

D3-7210

# Archiv für civilistische Praxis

Herausgegeben von  
**Marietta Auer · Reinhard Bork**  
**Gerhard Wagner**

**Jürgen Oechsler**  
Die Mehrlieferung im deutschen  
und anglo-amerikanischen Vertragsrecht

**Tim W. Dornis**  
Künstliche Intelligenz und Vertragsschluss

**Joachim Kummer**  
Die Reformalisierung des Wohnungsmietrechts



223. Band · Heft 5

Oktober 2023

erikanischen	687
.....	717
ts	747
.....	786
.....	798
ug	812
.....	818

# Die Mehrlieferung im deutschen und anglo-amerikanischen Vertragsrecht

von Prof. Dr. Jürgen Oechsler, Mainz\*

## Inhaltsübersicht

I. Einleitung .....	688
II. Der Streit um die Anwendung des § 377 HGB auf die ungerügte Mehrlieferung .....	689
III. Die Mehrlieferung in der Tradition des anglo-amerikanischen Vertragsrechts .....	690
1. Die ungerügte Mehrlieferung nach Art. 52 Abs. 2 CISG .....	690
2. Vom „failure of consideration“ zur Einordnung als „breach of contract“ .....	691
3. Vom „right to reject“ zur „acceptance“ .....	693
4. Die unterbliebene Rüge als Abnahme im Fall des Art. 52 Abs. 2 Satz 2 CISG .....	697
IV. Funktionale Äquivalente im deutschen Recht .....	697
1. Der Besitz an zu viel Gelieferten als Willenserklärung – Parallelen zum Hamburger Parkplatzfall .....	697
2. Potenzielles Erklärungsbewusstsein bei der Anmaßung von Eigentümerrechten an der Mehrlieferung .....	700
3. Regelungslücken der rechtsgeschäftlichen Lösung im Vergleich zu § 377 Abs. 2 HGB .....	703
4. Die anteilmäßige Erhöhung des Kaufpreises nach § 377 Abs. 2 HGB .....	705
a) Die Bedeutung der Genehmigungsfiktion des § 377 Abs. 2 HGB .....	705
b) Die Erhöhung des Kaufpreises infolge der Erhöhung der Liefermenge .....	707
c) Das nach § 377 Abs. 2 HGB verteilte Risiko .....	708
d) Vermeidung der Rechtsfolgenlosigkeit des Rügeversäumnisses .....	709
e) Ergebnis .....	710
V. Die Behandlung der Mehrlieferung im BGB .....	710
1. Gewährleistungsrechte des Käufers .....	710
a) Das Zurückweisungsrecht .....	710
b) Der Rückholungsanspruch aus §§ 437 Nr. 1, 439 Abs. 1 erster Fall BGB .....	711
c) Der Rückgewähranspruch des Verkäufers analog § 439 Abs. 6 Satz 1 BGB .....	711
d) Leistungsort .....	713
e) Verjährungseintritt .....	714
2. Haftung des Käufers für die entgegengenommene Mehrlieferung bis zur Abholung .....	714

\* Professor Dr. iur., Lehrstuhl für Bürgerliches Recht, Handelsrecht, Deutsches und Europäisches Wirtschaftsrecht, Johannes Gutenberg-Universität Mainz.

D3-756

COMM

*Published in Cooperation with*

MARKET

*the Europa Instituut of the University of Leiden*

LAW

REVIEW

VOLUME 60 NUMBER 5 OCTOBER 2023



Wolters Kluwer

# COMMON MARKET LAW REVIEW

CONTENTS Vol. 60 No. 5 October 2023

Editorial comments: *Unfinished Brexit business: The Windsor Framework on the Northern Ireland Protocol* 1217-1226

## Articles

F. Ristuccia, Ties that bind and ties that compel: Dependency and the *Ruiz Zambrano* doctrine 1227-1268

D. Halberstam and S. Van den Bogaert, A fresh look at judicial remedies in EU equality law and beyond: The untapped possibility of structural injunctions 1269-1312

E. Shattock, Lies, liability, and lawful content: Critiquing the approaches to online disinformation in the EU 1313-1348

S. Dietz, Central banks and inequality 1349-1382

## Case law

### A. Court of Justice

V. Szép and R. Wessel, Balancing restrictive measures and media freedom: *RT France v. Council* 1383-1396

P. Van Elsuwege, Third-country participation in EU agencies: The curious case of Kosovo in light of *Spain v. Commission* 1397-1412

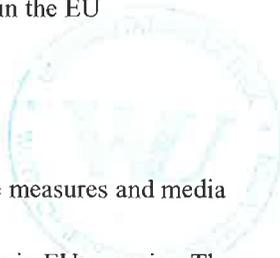
L. Bernardini, Fostering *in absentia* proceedings when the individual absconds: *Criminal proceedings against IR* 1413-1432

M. Maggiolino, When an ice cream case provides antitrust experts with food for thought: *Unilever Italia* 1433-1452

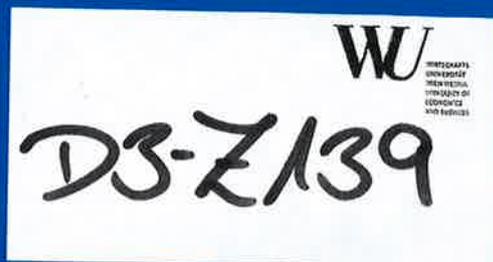
### B. National courts

R. O'Neill, National constitutional identity as a tool for protecting the autonomy of the EU legal order: *Costello v. The Government of Ireland* 1453-1474

**Book reviews** 1475-1502



# DVBl



# 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

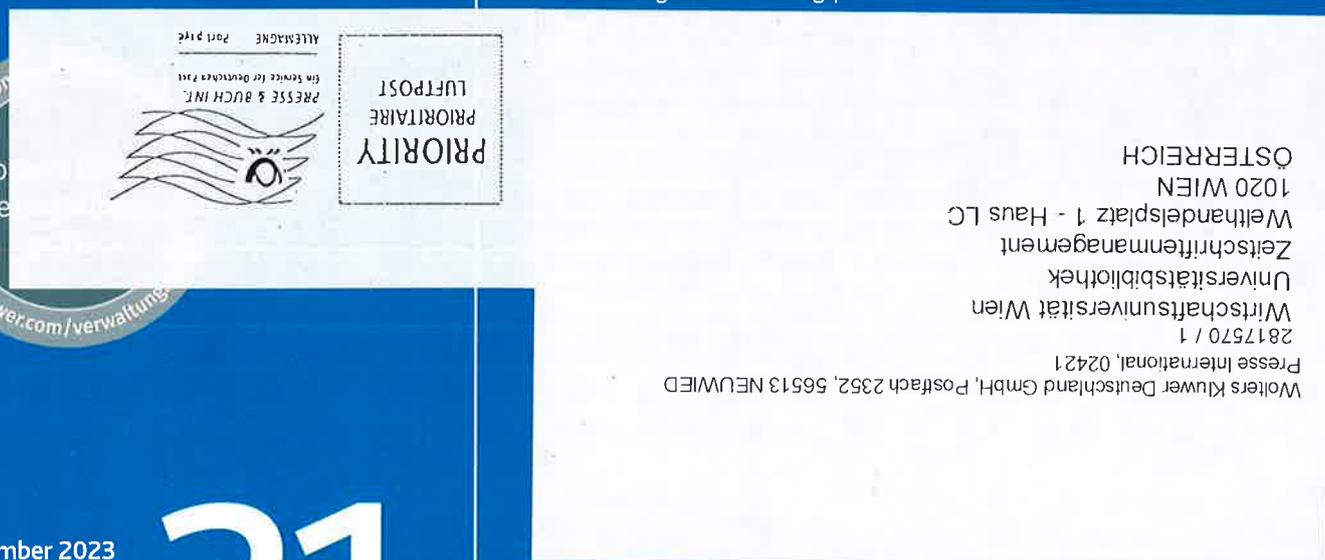
## AUS DEM INHALT

### ABHANDLUNGEN

- Matthias Schmidt-Preuß**  
Stand, System und Zukunft der Regulierung S. 1309
- Hartmut Weyer**  
Anreizregulierung in der Post-EuGH-Welt S. 1318
- Boas Kümper**  
Erscheinungsformen und Dogmatik der Planfeststellung im  
Wasserrecht – Wasserhaushaltsrecht und Wasserwegerecht S. 1326
- Klaus Ferdinand Gärditz**  
Gesundheitsrecht als Rechtsgebiet S. 1332

### RECHTSPRECHUNG

- BGH, Ur. v. 21.07.2023 – V ZR 112/22  
Suchmeldung eines Kulturgutes auf der Internetseite der  
Lost Art-Datenbank S. 1343
- BVerfG, Beschl. v. 25.01.2023 – 2 BvR 2189/22  
Wiederholungswahl Berlin – mit Anmerkung Alexander  
Blankenagel S. 1350
- Hess. VGh, Beschl. v. 03.01.2023 – 3 B 518/22  
Nachbarwiderspruch gegen Bauvorhaben; treuwidrige Berufung  
auf die Überdeckung von Abstandsflächen und Befreiungen von  
Festsetzungen des Bebauungsplans S. 1361



Heft 21  
1. November 2023  
Seiten 1309–1372  
138. Jahrgang  
Art.-Nr. 56412321  
PVSt 2423

# 21

Carl Heymanns Verlag



### INHALT 21 · 2023

Zur Forderung nach einem UKRat-Gesetz  
 DVBI aktuell  
 Vorschau/Impressum

#### Aufsätze

Stand, System und Zukunft der Regulierung Prof. Dr. Matthias Schmidt-Preuß, Bonn	1309
Anreizregulierung in der Post-EuGH-Welt Prof. Dr. Hartmut Weyer, Clausthal-Zellerfeld	1318
Erscheinungsformen und Dogmatik der Planfeststellung im Wasserrecht – Wasserhaushaltsrecht und Wasserwegerecht Dr. Boas Kümper, Münster	1326
Gesundheitsrecht als Rechtsgebiet Prof. Dr. Klaus Ferdinand Gärditz, Bonn	1332

#### Buchbesprechungen

Vogt: Strategische Auslandstelekommunikations- überwachung durch den Bundesnachrichtendienst Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner, Bonn	1339
Hirzel: Macht und Methode Prof. Dr. Wolfgang Kahl, Heidelberg	1340
Nettesheim: Impfpflichten Prof. Dr. Klaus Schönenbroicher, Düsseldorf/Bochum	1342

#### Rechtsprechung

<b>Bundesgerichtshof</b> BGH, Urt. v. 21.07.2023 – V ZR 112/22 Suchmeldung eines Kulturgutes auf der Internetseite der Lost Art-Datenbank	1343
--	------

<b>I Bundesverfassungsgericht</b>	
<b>IV BVerfG</b> , Beschl. v. 25.01.2023 – 2 BvR 2189/22 Wiederholungswahl Berlin – mit Anmerkung Prof. Dr. Alexander Blankenagel, Berlin	1350
<b>VII Oberverwaltungsgerichte/Verwaltungsgerichtshöfe</b>	
Hess. VGH, Beschl. v. 03.01.2023 – 3 B 518/22 Nachbarwiderspruch gegen Bauvorhaben; treuwidrige Berufung auf die Überdeckung von Abstandsflächen und Befreiungen von Festsetzungen des Bebauungsplans	1361
Hess. VGH, Beschl. v. 17.03.2023 – 4 B 230/23 Zum Begriff des Doppelhauses i.S. von § 22 Abs. 2 Satz 1 BauNVO	1365
Nds. OVG, Beschl. v. 09.05.2023 – 1 ME 36/23 Unterbringung der Bauherrn während der Bauphase keine Baustelleneinrichtung	1367
OVG NRW, Beschl. v. 21.07.2023 – 18 E 190/23 Durchsuchung zum Zwecke der Abschiebung	1369
Sächs. OVG, Beschl. v. 24.07.2023 – 4 A 613/21 Ausnahmegenehmigung vom Beseitigungsverbot einer Baumschutzsatzung	1371

#### Beilagenhinweis:

Mit dieser Ausgabe verteilen wir Beilagen folgender Unternehmen:  
 Verlag C.H. Beck oHG.  
 Wir bitten freundlich um Beachtung.

# DER BETRIEB

1948 | 2023

75  
JAHRE

45

Seite 2577 – 2640  
6. November 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 Mellinshoff  
Prof. Dr. Katharina Uffmann  
Dr. Thomas Wachter †  
Prof. Dr. Barbara E. Weißenberger  
Prof. Dr. Franceska Werth

## Magazin

### Gastkommentar

Philippe Sahli  
KI senkt die Kosten für das  
Ausgabenmanagement von  
Anwaltskanzleien

### Interview

Angela Emmert  
Strike-Action-Pläne sind für  
Unternehmen unerlässlich

### 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

Thomas Kremer/Alexandra Messen-Ruenzi/Dieter Wemmer/Axel v. Werder  
Anforderungen an Prüfungsausschüsse (Teil II) 2577

## Steuerrecht

Simon Bahlinger/Natascha Katemann  
Die Auslagerung der Pensionszusage des Gesellschafter-Geschäftsführers 2587

Thomas Hülster/Dirk Weber  
Verrechnungspreise in der Betriebsprüfung 2591

Erbschaftsteuerlicher Wertansatz bei Immobilien in Drittstaaten  
unionsrechtswidrig (M. Hennigfeld) 2597

Leistungen Dritter als Grunderwerbsteuerrechtliche Gegenleistung (M. Loose) 2598

Ertragsteuerliche und gewerbsteuerliche Behandlung von  
Photovoltaikanlagen (LfSt) 2600

Gewerbsteuerliche Hinzurechnung von Aufwendungen für die Überlassung  
von Ferienimmobilien zur Weiterüberlassung an Reisende (BFH) 2607

## Wirtschaftsrecht

Jan Axtmann  
Die Möglichkeiten kollektiven Rechtsschutzes nach dem  
Verbandsklagenrichtlinienumsetzungsgesetz 2614

Ausschluss eines GmbH-Gesellschafters schon mit Rechtskraft des Urteils  
wirksam (M. Imhof) 2621

Kapitalerhöhungsbeschluss: Berücksichtigung von Zuzahlungen in die  
Kapitalrücklage bei Geschäftswertbestimmung für die Kostenberechnung  
des Notars (BGH) 2622

## Arbeitsrecht

Christoph Halder/Thomas Ittner  
Verwertungsverbote aus der DSGVO: Eine Grabrede auf die bisherige Dogmatik? 2629

Betriebsbedingte Kündigung bei konzerninterner Aufgabenverlagerung  
(H. Trübenbach) 2633

Keine Fiktion eines unbefristeten Arbeitsverhältnisses durch Urlaubs-  
erteilung (J. Oehlschläger) 2634

Nutzungspflicht – Elektronischer Rechtsverkehr – Syndikusrechtsanwalt  
für einen Verband (BAG) 2635

# Inhalt

## MAGAZIN

<b>Gastkommentar</b> <i>Philippe Sahli</i>	<b>M4</b>
<b>Kurzbeiträge</b>	<b>M6</b>
<b>Impressum</b>	<b>M12</b>
<b>Interview</b> <i>Angela Emmert</i>	<b>M14</b>

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Corporate Governance

#### **Anforderungen an Prüfungsausschüsse (Teil II) - Leitfaden für Prüfungsausschüsse nach dem FISG -**

*RA Dr. Thomas Kremer, Düsseldorf / Prof. Dr. Alexandra Niessen-Ruenzi, Mannheim / Dr. Dieter Wemmer, Meilen (Schweiz) / Prof. Dr. Axel v. Werder, Berlin*

DB1450404 (Kurzfassung vgl. S. M6) S. 2577

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Bilanzsteuerrecht

#### **Die Auslagerung der Pensionszusage des Gesellschafter-Geschäftsführers**

*RA Dr. Simon Bahlinger, Pforzheim / RAin/FAinStR Natascha Katemann, Freiburg*

DB1447597 (Kurzfassung vgl. S. M7) S. 2587

Abgabenordnung

#### **Verrechnungspreise in der Betriebsprüfung - Abgabenordnung oder Basar? -**

*StB Thomas Hülster / StB Dr. Dirk Weber, beide Hamburg*

DB1448721 (Kurzfassung vgl. S. M8) S. 2591

## KOMPAKT

Erbschaft-/Schenkungssteuer

#### **Erbschaftsteuerlicher Wertansatz bei Immobilien in Drittstaaten unionsrechtswidrig**

*RiFG Dr. Michael Hennigfeld, Köln*

DB1451161 S. 2597

Grunderwerbsteuer

#### **Leistungen Dritter als Grunderwerbsteuerrechtliche Gegenleistung**

*RiBFH Prof. Dr. Matthias Loose, München*

DB1451355 S. 2598

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Gewinnermittlung/Gewerbsteuer

#### **Ertragsteuerliche und gewerbsteuerliche Behandlung von Photovoltaikanlagen**

*Landesamt für Steuern Niedersachsen, Verfügung vom 17.10.2023*

DB1451804 S. 2600

Gewerbsteuer

#### **Billigkeitsmaßnahmen im Zusammenhang mit der Unterbringung von Kriegsflüchtlingen aus der Ukraine bei der Anwendung der erweiterten Kürzung nach § 9 Nr. 1 Satz 2 ff. GewStG**

*Oberste Finanzbehörden der Länder, gleichlautende Erlasse vom 17.10.2023*

DB1451795 S. 2606

## ENTSCHEIDUNGEN

Gewerbsteuer

#### **Gewerbsteuerliche Hinzurechnung von Aufwendungen für die Überlassung von Ferienimmobilien zur Weiterüberlassung an Reisende**

*BFH, Urteil vom 17.08.2023 - III R 59/20*

DB1451716 S. 2607

Umsatzsteuer

#### **Umsatzsteuer und Bruchteilsgemeinschaft**

*BFH, Beschluss vom 28.08.2023 - V B 44/22*

DB1448731 S. 2609

Grunderwerbsteuer

#### **Rückgängigmachung eines Erwerbsvorgangs**

*BFH, Urteil vom 21.06.2023 - II R 2/21*

DB1450396 S. 2612

## WIRTSCHAFTSRECHT

### AUFSATZ

Verfahrensrecht

#### **Die Möglichkeiten kollektiven Rechtsschutzes nach dem Verbandsklagenrichtlinienumsetzungsgesetz**

*RA Dr. Jan Axtmann, Mannheim*

DB1451508 (Kurzfassung vgl. S. M9) S. 2614

## KOMPAKT

GmbH-Recht

### **Ausschluss eines GmbH-Gesellschafters schon mit Rechtskraft des Urteils wirksam**

*RA/FA Handels- u. GesR Dr. Martin Imhof, Düsseldorf*

DB1451792

S. 2621

## ENTSCHEIDUNGEN

Notarrecht/Handelsrecht

### **Kapitalerhöhungsbeschluss: Berücksichtigung von Zuzahlungen in die Kapitalrücklage bei Geschäftswertbestimmung für die Kostenberechnung des Notars**

*BGH, Beschluss vom 12.09.2023 – II ZB 6/23*

DB1451793

S. 2622

Handelsrecht

### **Vereinigung von Sparkassen: Eintragung analog §§ 33, 34 Abs. 1 HGB in das Handelsregister**

*BGH, Beschluss vom 19.09.2023 – II ZB 15/22*

DB1451828

S. 2624

Restrukturierung

### **Zum Erfordernis eines Beschlusses der GmbH-Gesellschafter über die Einleitung eines Restrukturierungsverfahrens**

*LG Berlin, Beschluss vom 31.05.2023 – 100 O 18/23*

DB1452042

S. 2627

## ARBEITSRECHT

### AUFSATZ

Datenschutz

### **Verwertungsverbote aus der DSGVO: Eine Grabrede auf die bisherige Dogmatik?**

*Dr. Christoph Halder, Bayreuth / Ass. iur. Thomas Ittner, München*

DB1450836 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 2629

## KOMPAKT

Entgeltrecht/Betriebsverfassungsrecht

### **Angemessener Nachtarbeitszuschlag bei Dauer- nachtarbeit für Zeitungszusteller**

*RA/FAArbR Dr. Marc Spielberger, München*

DB1444196

S. 2632

Kündigungsrecht

### **Betriebsbedingte Kündigung bei konzerninterner Aufgabenverlagerung**

*Dr. Hagen Trübenbach, LL.M. (Madison), Frankfurt/M.*

DB1441816

S. 2633

Befristungsrecht

### **Keine Fiktion eines unbefristeten Arbeits- verhältnisses durch Urlaubserteilung**

*RA Dr. Johannes Oehlschläger, München*

DB1444558

S. 2634

## ENTSCHEIDUNGEN

Verfahrensrecht

### **Nutzungspflicht - Elektronischer Rechtsverkehr - Syndikusrechtsanwalt für einen Verband**

*BAG, Beschluss vom 23.05.2023 – 10 AZB 18/22*

DB1450750

S. 2635

Rechtsanwaltsrecht

### **Elektronischer Rechtsverkehr - Fax - Verbands- vertreter einer Gewerkschaftsrechtsschutz GmbH - Keine Zulassung als Syndikus-RA**

*BAG, Beschluss vom 21.09.2023 – 10 AZR 512/20*

DB1450454

S. 2639



**In Ihrem Print-Abonnement ist ein Owlit-  
Zugang enthalten.**

» Weitere Informationen finden Sie unter  
[www.owlit.de/ihr-zugang/](http://www.owlit.de/ihr-zugang/)



QR-Code scannen



# Betriebs Berater

BB

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-ZM

44 | 2023

Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Recht ... Wirtschaft ... 30.10.2023 | 78. Jg. Seiten 2497–2560



## DIE ERSTE SEITE

**Bernd Weller**, RA/FAArbR

Kommissionsvorschläge zur Betriebsratsvergütung – kein großer Wurf?!

## WIRTSCHAFTSRECHT

**Dr. Raimond Emde**, RA

BB-Rechtsprechungsreport zum Vertriebsrecht 2022 – Teil I | 2499

## STEUERRECHT

Dipl.-Finw. (FH) **Dr. David Heckerodt**, M.A., und **Dr. Jan Rieck**

Die Umsetzung der globalen effektiven Mindestbesteuerung in Deutschland – ein Überblick über den Regierungsentwurf vom 17.8.2023 – Teil I | 2518

**Prof. Dr. Gabi Meissner** und **Sven Augustin**

Das Bürgergeld – Vorgeschichte, Gestaltungsprozess und kritische Betrachtung – Teil II | 2532

## BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

**Dr. Holger Seidler**, RA/StB/WP

Offene bilanzielle Fragen bei der Abführungssperre | 2539

## ARBEITSRECHT

**Dr. Boris Dzida**, RA/FAArbR, und **Dr. Dominik Storms**, RA

„Richter in eigener Sache“ – der Betriebsratsvorsitzende darf nicht zugleich Datenschutzbeauftragter sein | 2548

## Wirtschaftsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**EuGH:** Mindestfreiheitsstrafe von fünf Jahren im Falle der Markenfälschung kann unverhältnismäßig sein (19.10.2023 – C-655/21)

**BGH:** Microstock-Portal – Urheberbezeichnung und AGB (15.6.2023 – I ZR 179/22)

**BGH:** Zum Auskunftsanspruch über frühere Prämienanpassungen in privater Krankenversicherung (27.9.2023 – IV ZR 177/22)

**BGH:** Unbestellte Leistung und Wissenszurechnung (26.9.2023 – XI ZR 98/22)

**BGH:** Zum Verstoß des Zahlungsdienstleisters gegen Verbot der Mitwirkung an Zahlung (hier: unerlaubtes Glücksspiel) (19.9.2023 – XI ZR 343/22)

**OLG Düsseldorf:** Recht auf Vergessenwerden – Kein schematischer Auslistungsanspruch nach Art. 17 Abs. 1 DSGVO gegenüber einer juristischen Datenbank und Suchmaschine (dejure.org) wegen der Verknüpfung bei namensbezogenen Suchanfragen (5.10.2023 – I-16 U 127/22)

**OLG Frankfurt a.M.:** Vorfälligkeitsentschädigung – Institutsaufwand als Pauschale (4.10.2023 – 17 U 214/22)

#### Gesetzgebung

**BR:** Geldwäsche – Effektivere Bekämpfung von Geldwäsche und Terrorfinanzierung

**BR:** Energiespargesetz – Energiesparziele bis 2030

**BT:** Unternehmensbasisdatenregistergesetz soll geändert werden

**BT:** Wirtschaftsausschuss stimmt für neues Statistikgesetz

### Aufsatz

Dr. Raimond Emde, RA

#### BB-Rechtsprechungsreport zum Vertriebsrecht 2022 – Teil I

Seit 2007 gibt der Verfasser in seinem jährlich erscheinenden BB-Rechtsprechungsreport einen Überblick über die Entwicklung der Rechtsprechung zum Vertriebsrecht, jeweils zum abgelaufenen Berichtsjahr. Schwerpunkte des ersten Teils des Beitrags bilden u.a. die verschiedenen Formen von Vertriebsmittlern, das anwendbare Recht, Fragen im Zusammenhang mit der Vertragsdurchführung und Vertragsbestimmungen, die Vergütung des Mittlers, Informationsrechte sowie die Vertragsbeendigung. Der Ausgleichsanspruch sowie Entscheidungen zum Kartellrecht sind Gegenstand des in Heft 45 erscheinenden zweiten Teils des Beitrags.

### Entscheidungen

**BGH:** Handelsregister – Beschwerdeberechtigung eines Gesellschaftsgläubigers (20.6.2023 – II ZB 18/22)

**BGH:** Erstattungsfähigkeit der Terminvertreter-Gebühren bei Beauftragung durch Hauptbevollmächtigten im eigenen Namen (9.5.2023 – VIII ZB 53/21 – dazu BB-Kommentar von Robin Kienitz, RA)

### Neuerscheinung Buch

Löwisch/Kaiser/Klump (Hrsg.)

**BetrVG – Betriebsverfassungsgesetz**

8. Auflage 2023, Recht Wirtschaft Steuern

1.547 Seiten, Hardcover, € 249,-

ISBN: 978-3-8005-1817-3/ Infos unter: <https://shop.ruw.de/>

## Steuerrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BFH:** Gewerbesteuerrechtliche Hinzurechnung von Aufwendungen für die Überlassung von Ferienimmobilien zur Weiterüberlassung an Reisende (17.8.2023 – III R 59/20)

**BFH:** Berechnung des Grundlohns bei steuerfreien Zuschlägen für Sonntags-, Feiertags- oder Nachtarbeit (10.8.2023 – VI R 11/21)

**BFH:** Antrag auf Terminaufhebung trotz Möglichkeit der Video-Zuschaltung (26.7.2023 – II R 4/21)

**BFH:** Zum Prüfungsmaßstab bei gerügtem Verstoß gegen den gesetzlichen Richter durch Nichtvorlage an den EuGH (20.6.2023 – VII K 1/22)

**BFH:** Verfassungsmäßigkeit von Säumniszuschlägen – Zuständigkeit des Präsidiums bei Meinungsverschiedenheiten über die Zuständigkeit nach dem Geschäftsverteilungsplan (13.9.2023 – X B 52/23 [AdV])

### Aufsätze

Dipl.-Finw. (FH) Dr. David Heckerodt, M.A., und Dr. Jan Rieck

#### Die Umsetzung der globalen effektiven Mindestbesteuerung in Deutschland – ein Überblick über den Regierungsentwurf vom 17.8.2023 – Teil I

Nach der Verabschiedung der Richtlinie zur Umsetzung einer globalen Mindestbesteuerung durch den Rat der EU am 15.12.2022 hatte das BMF am 20.3.2023 den Diskussionsentwurf eines Gesetzes zur Umsetzung der Richtlinie zur Gewährleistung der globalen Mindestbesteuerung für multinationale Unternehmensgruppen und große inländische Gruppen in der Union (Mindestbesteuerungsrichtlinie-Umsetzungsgesetz – MinBestRL-UmsG) veröffentlicht. Am 10.7.2023 wurde durch die Veröffentlichung des Referentenentwurfs zum MinBestRL-UmsG das Gesetzgebungsverfahren eröffnet. Nach der Einigung im Bundeskabinett am 16.8.2023 liegt zwischenzeitlich auch der am 17.8.2023 veröffentlichte Regierungsentwurf zum MinBestRL-UmsG vor. Die zweiteilige Beitragsreihe soll einen Überblick über die Systematik der neuen Mindeststeuer geben, die wesentlichen Entwicklungen im Gesetzgebungsverfahren vom Diskussionsentwurf bis hin zum Regierungsentwurf aufzeigen und die im Regierungsentwurf gleichermaßen erwähnenswerten „Begleitmaßnahmen“ (außerhalb des Mindeststeuergesetzes) beleuchten.

Prof. Dr. Gabi Meissner und Sven Augustin

#### Das Bürgergeld – Vorgeschichte, Gestaltungsprozess und kritische Betrachtung – Teil II

Im ersten Teil des Beitrags wurde die Entwicklung der Arbeitslosenhilfe von 1956 bis 2022 dargestellt, ebenso die geplanten Änderungen bei der Konzeption des Bürgergeldes. Im zweiten Teil des Beitrags geht es um die Diskussion und die Kritik, die die Einführung des Bürgergeldes begleiteten.

## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

#### Rechnungslegung

**WBCSD:** Trends und Entwicklungen in der Nachhaltigkeitsberichterstattung

**EU:** Häufig gestellte Fragen zu den Kriterien der EU-Taxonomie

**EU:** Häufig gestellte Fragen zu den Offenlegungspflichten der EU-Taxonomie

**Europäische Kommission:** Feedback-Fragebogen zur EU-Taxonomie

**Europäische Kommission:** Vorschläge zur Entbürokratisierung der Unternehmensberichterstattung

**Europäische Kommission/DRSC:** Verschiebung bestimmter ESRS – DRSC Briefing Paper zur CSRD für Drittstaatenunternehmen

**EFRAG:** Inbetriebnahme des „Access Point“ als ESRS Q&A Platform

**DRSC:** Bericht über die 21. Sitzung des FA FB am 12./13.10.2023

#### Wirtschaftsprüfung

**Europäische Kommission:** Delegierter Rechtsakt zur Anhebung der Schwellenwerte für die Bestimmung der Größenklassen

**WPK:** Nochmals Stellungnahme zu Änderungen berufsgerichtlicher Regelungen in der WPO

**WPK:** Stellungnahme zu Meldepflichten für innerstaatliche Steuer-gestaltungen im Wachstumschancengesetz

### Aufsatz

**Dr. Holger Seidler, RA/StB/WP**

#### Offene bilanzielle Fragen bei der Abführungssperre

Bei der Aufstellung des handelsrechtlichen Jahresabschlusses von Kapitalgesellschaften treten in der Praxis immer wieder Fragen auf, die die Abführungssperre im Kontext gleichzeitig bestehender Unternehmensverträge – eines Gewinnabführungs- oder Beherrschungsvertrags – betreffen. Der Beitrag diskutiert nach einem ein-führenden Abschnitt zum handelsbilanziellen Zusammenwirken von Abführungssperre und Unternehmensvertrag (Abschn. I.) die Fragestellungen zur Bilanzierung des abführungsgesperrten Teils des Jahresüberschusses, zum Zusammenwirken von Abführungs-sperre und latenten Steuern, zur Erhöhungswirkung der Abfüh-rungssperre bei Verlustübernahme und zum Verlustausgleich mit abführungsgesperrten Rücklagen (Abschn. II.). Er schließt mit einer Zusammenfassung (Abschn. III.).

### Entscheidung

**BFH:** Zuständigkeit für die Auflösung einer Rücklage nach § 6b des 2542

Einkommensteuergesetzes (EStG) nach Ausscheiden eines Mitun-ternehmers

(12.7.2023 – X R 14/21 – dazu BB-Kommentar von

**Dr. Florian Kleinmanns, StB/RA/FAStR)**

2537

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

**BAG:** Tarifliche Zuschläge für Nachtarbeit – unterschiedliche Höhe – Gleichheitssatz – Sachgrund (23.8.2023 – 10 AZR 384/20)

**BAG:** Eingruppierung – korrigierende Rückgruppierung – Darle-gungs- und Beweislast (16.8.2023 – 4 AZR 339/22)

**BAG:** Mutterschutzlohn – Zuschuss (31.5.2023 – 5 AZR 305/22)

### Aufsatz

**Dr. Boris Dzida, RA/FAArbR, und Dr. Dominik Storms, RA**

#### „Richter in eigener Sache“ – der Betriebsrats-vorsitzende darf nicht zugleich Datenschutz-beauftragter sein

Das BAG hat entschieden, dass die Ämter des Betriebsratsvorsitzen- den und des Datenschutzbeauftragten unvereinbar sind (Urteil vom 6.6.2023 – 9 AZR 383/19, juris). Das Gericht ändert damit seine bisherige Rechtsprechung. Unternehmen müssen nun prüfen, ob sie das Amt des Datenschutzbeauftragten neu besetzen müssen. Aufgrund der Rechtsprechungsänderung stellt sich außerdem die Frage, ob auch weitere Funktionen mit dem Amt des Datenschutz-beauftragten unvereinbar sind. Zu denken ist dabei etwa an einfache Mitglieder des Betriebsrats, Ersatzmitglieder, Mitarbeiter von internen Meldestellen, Führungskräfte und Rechtsberater. Der Bei- trag ordnet die Entscheidung des BAG ein und diskutiert, welche weiteren Ämter und Funktionen mit dem Amt des Datenschutzbe- auftragten unvereinbar sein können.

2547

### Entscheidung

**BAG:** Betriebliche Altersversorgung – Ablösung von Versorgungs- 2554

regelungen – 2554 Vertrauensschutz – Verhältnismäßigkeit

(9.5.2023 – 3 AZR 226/22 – dazu BB-Kommentar von

**Dr. David Sundermann, 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: <https://shop.ruw.de/>

### Die Erste Seite

**Bernd Weller, RA/FAArbR**

**Kommissionsvorschläge zur Betriebsrats- vergütung – kein großer Wurf?!**

**Impressum/Vorschau**

VIII

**Betriebs Berater StB**  
Der Steuerberater

**Frankfurter Fachkonferenz Stiftungen 2023**

**30. November 2023**  
**Mövenpick Hotel Frankfurt City**  
[ruw.de/stiftungen](http://ruw.de/stiftungen)

D3-Z132

# Die Öffentliche Verwaltung

# DOV

Zeitschrift für öffentliches Recht  
und Verwaltungswissenschaft

76. Jahrgang November 2023  
Heft 21 Seiten 873–924

**Stefanie Schmahl/Antonia Kuhn,**  
Generationenkonflikte, Generatio-  
nengerechtigkeit und intergeneratio-  
neller Ausgleich – Materiellrechtliche  
Grundlagen und Grenzen

**Martin Burgi/  
Christian Promberger,** Politische  
Konditionalität in der Subventions-  
und Förderverwaltung – Konzept,  
Spektrum, Dogmatik

**Bernd Walter,** Schutz Kritischer  
Infrastrukturen – Staatliche  
Gefahrenvorsorge zwischen Unions-  
vorgaben, KRITIS-Dachgesetz und  
Nationaler Sicherheitsstrategie

**Henrik Schumacher,** Paternalismus  
und Klimaschutz

**BVerwG,** Anordnung der Treuhand-  
verwaltung über inländische Tochter-  
unternehmen des Rosneft-Konzerns

**Buchbesprechungen**

www.doev.de  
Kohlhammer

# 21

# Inhaltsverzeichnis

## Abhandlungen

<i>Stefanie Schmahl/Antonia Kuhn</i> , Würzburg, Generationenkonflikte, Generationengerechtigkeit und intergenerationeller Ausgleich – Materieellrechtliche Grundlagen und Grenzen .....	873
<i>Martin Burgi/Christian Promberger</i> , München, Politische Konditionalität in der Subventions- und Förderverwaltung – Konzept, Spektrum, Dogmatik .....	881
<i>Bernd Walter</i> , Berlin, Schutz Kritischer Infrastrukturen – Staatliche Gefahrenvorsorge zwischen Unionsvorgaben, KRITIS-Dachgesetz und Nationaler Sicherheitsstrategie .....	888
<i>Henrik Schumacher</i> , Kiel, Paternalismus und Klimaschutz .....	895

---

## Buchbesprechungen

<i>Eberhard Schmidt-Aßmann</i> , Das Verwaltungsrecht der Vereinigten Staaten von Amerika   <i>Anne Jacquemet Gauché</i> , Droit administratif allemand   <i>John Bell/François Lichère</i> , Contemporary French administrative law ( <i>Karl-Peter Sommermann</i> ) .....	902
<i>Helmuth Schulze-Fielitz</i> , Staatsrechtslehre als Mikrokosmos ( <i>Klaus Rennert</i> ) .....	904
<i>Wolfgang Kahl/Markus Ludwigs</i> (Hrsg.), Handbuch des Verwaltungsrechts. Band V: Maßstäbe und Handlungsformen im deutschen Verwaltungsrecht ( <i>Jürgen Held</i> ) .....	905
<i>Max Erdmann</i> , Die Vernunft zwischen den Staaten ( <i>Michael Fuchs</i> ) .....	906

---

## Rechtsprechung

<i>BVerwG</i> , Urteil vom 14.3.2023 – 8 A 2.22 – Anordnung der Treuhandverwaltung über inländische Tochterunternehmen des Rosneft-Konzerns .....	907
---	-----

# Zeitschrift für Restrukturierung und Insolvenz

# ZRI

Geschäftsführende Herausgeber:

Prof. Dr. Reinhard Bork, Hamburg

RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

**Dominik Skauradszun/Selina**

Gestaltungen betreffend Kryptowährungen  
mittels Restrukturierungs- und Insolvenzplan S. 881

**Reinhard Bork**

Überschuldungssonderrecht für Start-ups? S. 897

*BGH, 29. 6. 2023*

Hinweis- und Warnpflicht des Rechtsberaters  
bei möglichem Insolvenzgrund S. 902

*BFH, 27. 7. 2023*

Zahlung des Gesellschafter-Erben an den Nach-  
lassinsolvenzverwalter zur Freigabe eines Kom-  
manditanteils S. 905

*OLG Düsseldorf, 16. 8. 2023*

Eingeschränkte Fortbestehensprognose  
für Start-up-Unternehmen S. 909

*LAG Chemnitz, 31. 7. 2023*

Aufnahme eines gem. § 240 ZPO unterbrochenen  
Kündigungsrechtsstreits S. 919

## Report

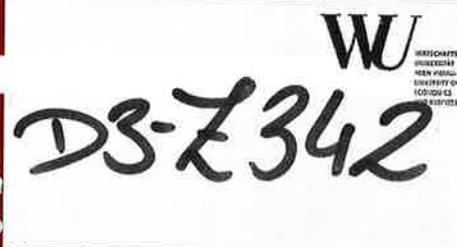
Amtsgericht München: Leitlinien und Qualitäts-  
standards zur Zusammenarbeit mit dem Insol-  
venz- und Restrukturierungsgericht München S. 928

**RWS**

RWS Verlag  
Kommunikationsforum GmbH & Co. KG

4. Jahrgang / 26. Oktober 2023 / S. 881–932

**20**



*Geschäftsführende Herausgeber:*

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

*Herausgeberbeirat:*

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

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

## Inhaltsverzeichnis

### Aufsätze

*Dominik Skauradszun, Fulda/Selina Schweizer, Fulda*

Gestaltungen betreffend Kryptowertpapiere mittels Restrukturierungs- und Insolvenzplan ..... 881

*Reinhard Bork, Hamburg*

Überschuldungssonderrecht für Start-ups? ..... 897

### Rechtsprechung

#### Insolvenzrecht

*BGH v. 29. 6. 2023 – IX ZR 56/22*

Hinweis- und Warnpflicht des Rechtsberaters bei möglichem Insolvenzgrund ..... 902

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

<i>BFH v. 27. 7. 2023 – IV R 10/20</i>	
Zahlung des Gesellschafter-Erben an den Nachlassinsolvenzverwalter zur Freigabe eines Kommanditanteils .....	905
<i>OLG Düsseldorf v. 16. 8. 2023 – I-12 U 59/22</i>	
Eingeschränkte Fortbestehensprognose für Start-up-Unternehmen .....	909
<i>OLG München v. 10. 7. 2023 – 4 W 482/23 E</i>	
Unterbrechung eines Streitwertbeschwerdeverfahrens .....	918

## Arbeitsrecht

<i>LAG Chemnitz v. 31. 7. 2023 – 2 Sa 277/18</i>	
Aufnahme eines gem. § 240 ZPO unterbrochenen Kündigungsrechtsstreits .....	919

## Report

Amtsgericht München: Leitlinien und Qualitätsstandards zur Zusammenarbeit mit dem Insolvenz- und Restrukturierungsgericht München .....	928
---	-----

# Sparen. Vorteil. Paket schnüren.



► **Paketangebote**

Mitarbeiter-Webinar  
**Umsatzsteuer in der  
Insolvenz**

7. Dezember 2023

Infos: [www.rws-seminare.de/2231637](http://www.rws-seminare.de/2231637)

**Paket mit:**

Mitarbeiter-Webinar  
**Ertragsteuern in der  
Insolvenz**

12. Dezember 2023

Infos: [www.rws-seminare.de/2231648](http://www.rws-seminare.de/2231648)



Praktiker-Webinar  
**1x1 des Insolvenzrechts:  
Grundlagen des Insolvenzrechts**

22. Januar 2024

Infos: [www.rws-seminare.de/2241660](http://www.rws-seminare.de/2241660)

**Paket mit:**

Praktiker-Webinar  
**1x1 des Insolvenzrechts:  
Besondere Institute des  
Insolvenzrechts**

29. Januar 2024

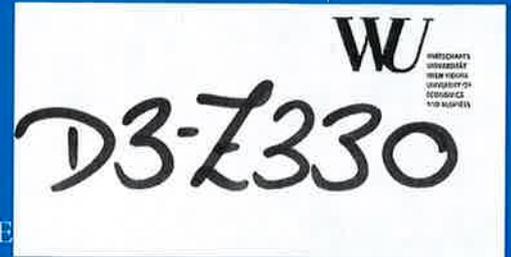
Infos: [www.rws-seminare.de/2241661](http://www.rws-seminare.de/2241661)



RWS Verlag Kommunikationsforum GmbH & Co. KG · Aachener Str. 222 · 50931 Köln  
Telefon (0221) 400 88 30 · Fax (0221) 400 88 77 · [seminar@rws-verlag.de](mailto:seminar@rws-verlag.de) · [rws-seminare.de](http://rws-seminare.de)



RWS Verlag  
Kommunikationsforum



# EPPPL

EUROPEAN  
PUBLIC PRIVATE PARTNERSHIP

LAW REVIEW

## ARTICLES

### ABNORMALLY LOW PRICING IN PUBLIC CONTRACTS:

- Basic Concepts in Light of the EU Procurement Directives  
*Mari Ann Simovart, Bettina Tugendreich, Ján Azud and Joseph Kuntz*
- Diachronic Lens in the Treatment of Price as a Condition of Contract Award  
*Christopher Boris and Deividas Solovicki*
- Abnormally Low Price and State Aid  
*Wojciech Hartung and Tomasz Zielenkiewicz*
- The Contracting Authority's Perspective  
*Katarzyna Kuźma, Caroline Lagendijk and Natalia Olmos*
- Abnormally Low Tenders from a Competition Law Perspective  
*Rachel Scheele and Grith Skjorgaard Olykke*

## COUNTRY REPORTS

THE LEGAL PUBLISHER  
**lexxion**

### DEFENCE PROCUREMENT:

- Germany • Greece

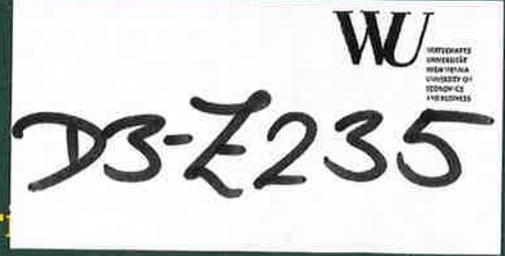
# Contents



Editorial	95
<i>Professor Christopher Bovis FRSA</i>	
<b>ARTICLES</b>	
Abnormally Low Tenders: Basic Concepts in Light of EU Procurement Directives	99
<i>Mari Ann Simovart, Bettina Tugendreich, Ján Azud and Joseph Kunz</i>	
Abnormality of Pricing for Public Contracts: A Diachronic Lens in the Treatment of Price as a Condition of Contract Award	112
<i>Christopher Bovis and Deividas Soloveičik</i>	
Abnormally Low Price and State Aid	121
<i>Wojciech Hartung and Tomasz Zielenkiewicz</i>	
Examination of Tenders in Terms of Abnormally Low Price: The Contracting Authority's Perspective	129
<i>Katarzyna Kuźma, Caroline Lagendijk and Natalia Olmos</i>	
Abnormally Low Tenders from a Competition Law Perspective	139
<i>Rachel Scheele and Grith Skovgaard Ølykke</i>	
<b>COUNTRY REPORTS</b>	
<i>Defence Procurement: Germany</i>	
The Wind of Change Called <i>Zeitenwende</i> : Quo Vadis in Accelerated Defence Procurement, Germany?	150
<i>Ingrid Reichling and Christopher Montgomery Vollert</i>	
<i>Defence Procurement: Greece</i>	
A Report on Recent Military Contracts	154
<i>Stelios Tsevas, Anastasia Panagiotopoulou and Mara Kokkoni</i>	
<b>MISCELLANEOUS</b>	
Imprint	II
Editors and Country Correspondents	III



5/23



## Beiträge | Contributions

### Schiedsklauseln in den Statuten von Schweizer Aktiengesellschaften und GmbH

Marco Stacher | Sophie Püschel-Arnold

### Informationskonzept im neuen Aktienrecht

Damian A. Fischer

### Neuausrichtung des «Swiss Code of Best Practice for Corporate Governance» auf den Wandel der Zeit

Christoph B. Bühler

### Konzernorganisationsrecht heute

Daniel M. Häusermann

### Das Kapitalband

Karin Müller | Viviane Dettling

### Les enjeux de la CSRD pour les entreprises suisses

Giulia Neri-Castracane | Teymour Brander

## Berichterstattung | Comptes-rendus

### Absage einzelner Traktanden einer GV oder einer GV insgesamt

Bundesgerichtsurteil 4A\_380/2022 vom 30. Januar 2023 (BGE 149 III 1)

Markus Vischer | Dario Galli

**SZW /  
RSDA**

Herausgeber:

J.-L. Chenaux und S. Emmenegger (Vorsitz) | M. Amstutz | R. Bahar | U. Bertschinger | C. B. Bühler | I. Chabloz | A. Darbellay | J. Iffland | K. Müller | I. Romy | C. Stengel | L. Thévenoz | F. Thouvenin | M. Vischer

Schriftleiterin:

Charlotte M. Baer

[www.szw.ch](http://www.szw.ch)

## Inhalt | Table des matières



<b>Editorial</b> Karin Müller   Markus Vischer	513
<b>Beiträge   Contributions</b>	
<b>Schiedsklauseln in den Statuten von Schweizer Aktiengesellschaften und GmbH</b> Marco Stacher   Sophie Püschel-Arnold	515
<b>Informationskonzept im neuen Aktienrecht</b> Damian A. Fischer	528
<b>Neuaustrichtung des «Swiss Code of Best Practice for Corporate Governance» auf den Wandel der Zeit</b> Christoph B. Bühler	548
<b>Konzernorganisationsrecht heute</b> Daniel M. Häusermann	559
<b>Das Kapitalband</b> Karin Müller   Viviane Dettling	571
<b>Les enjeux de la CSRD pour les entreprises suisses</b> Giulia Neri-Castracane   Teymour Brander	587
<b>Berichterstattung   Comptes-rendus</b>	
<b>Absage einzelner Traktanden einer GV oder einer GV insgesamt</b> Bundesgerichtsurteil 4A_380/2022 vom 30. Januar 2023 (BGE 149 III 1) Mit Bemerkungen von Markus Vischer und Dario Galli	603
<b>Autorenverzeichnis   Liste des auteurs</b>	620

# BBK

21

3.11.2023

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

954 **Steuerrecht**

Sperrfristen bei der Übertragung von Wirtschaftsgütern nach § 6 Abs. 5 Satz 3 EStG (Teil 1) – Erläuterungen des Gesetzesinhalts

Wolfgang Eggert

960 **Buchführung**

Änderungen für bargeldintensive Betriebe ab dem 1.1.2024 – Diese Änderungen sollten Ihre Mandanten beachten

Patrick Krullmann und Tobias Teutemacher

974 **Buchführungs-Seminar**

Erhaltene Anzahlungen

Udo Cremer

978 **Update Sozialversicherung**

Auswertung von Lohnsteuerhaftungsbescheiden aus beitragsrechtlicher Sicht

Jörg Romanowski

948 **Kurznachrichten**

Nichtbeanstandungsregelung des BMF zu EU-Taxametern und Wegstreckenzählern

BMF äußert sich zur geplanten elektronischen Rechnungspflicht

Aufrechnung in sog. Bauträger-Fällen mit bestrittener Zivilrechtsforderung

Anscheinsbeweis für unerlaubte Pkw-Privatnutzung bei Alleingesellschafter

Zahlung des Mitunternehmer-Erben an Nachlassinsolvenzverwalter

Herausgeber:

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



## BBK

## KURZNACHRICHTEN

- 948 Steuerrecht aktuell  
Bernd Rätke

## BEITRÄGE

- 954 Steuerrecht  
**Sperrfristen bei der Übertragung von Wirtschaftsgütern nach § 6 Abs. 5 Satz 3 EStG (Teil 1)**  
Wolfgang Eggert  
► Kurzfassung NWB BAAAJ-50989
- 960 Buchführung  
**Änderungen für bargeldintensive Betriebe ab dem 1.1.2024**  
Patrick Krullmann und Tobias Teutemacher  
► Kurzfassung NWB GAAAJ-50795

## BUCHFÜHRUNGS-SEMINAR

- 974 **Erhaltene Anzahlungen**  
Udo Cremer  
► Kurzfassung NWB YAAAJ-50990

## UPDATE SOZIALVERSICHERUNG

- 978 **Auswertung von Lohnsteuerhaftungsbescheiden aus beitragsrechtlicher Sicht**  
Jörg Romanowski  
► Kurzfassung NWB IAAAJ-50991
- 984 Impressum

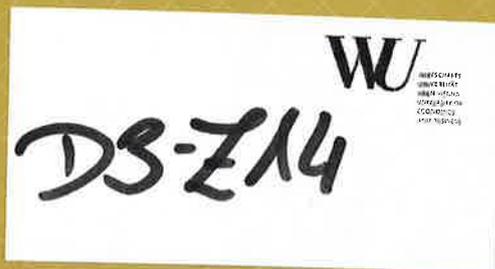
-  Literatur
-  Weblink
-  Informationen
-  Audio
-  Galerie

-  Siehe auch
-  Quelle
-  Video
-  Berechnung
-  Merksatz

10/2023

S. 297–329, ART.NR. 53–57

Oktober 2023



# RWZ

RECHT UND RECHNUNGSWESEN

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

## GESELLSCHAFTS- UND STEUERRECHT

» **Michael Schilcher:** Umsetzung der globalen Mindestbesteuerung in Österreich: Der Begutachtungsentwurf des MinBestG im Überblick

## UNTERNEHMENSBERICHTERSTATTUNG

- » **Christine Mitter/Tanja Strobl:** Geschlechterdiversität im Vorstand und Aufsichtsrat österreichischer börsennotierter Unternehmen
- » **David Haslinger:** COVID-19-Effekte: Ein Vergleich der (Konzern-)Lageberichterstattung von DAX- und ATX-Unternehmen der Jahre 2019, 2020 und 2021



---

## **GESELLSCHAFTS- UND STEUERRECHT**

---

<b>Michael Schilcher: Umsetzung der globalen Mindestbesteuerung in Österreich: Der Begutachtungsentwurf des MinBestG im Überblick</b>	297
---	-----

Mit der vom *OECD/G20 Inclusive Framework on BEPS* international beschlossenen Einführung einer globalen Mindestbesteuerung soll sichergestellt werden, dass große Unternehmensgruppen weltweit einer effektiven Steuerbelastung von mindestens 15 % unterliegen. Basierend auf den dazu von der OECD öffentlichen GloBE-Mustervorschriften wurde Ende 2022 die sog EU-Mindestbesteuerungsrichtlinie beschlossen, die bis Ende 2023 von den Mitgliedstaaten umzusetzen ist. Der vorliegende Beitrag gibt einen Überblick über die wesentlichen Aspekte des im Oktober 2023 veröffentlichten Begutachtungsentwurfs eines Mindestbesteuerungsgesetzes.

---

## **JUDIKATUR GESELLSCHAFTSRECHT**

---

<b>Thomas Wenger: Haftung Abschlussprüfer</b>	306
---	-----

---

<b>INTERNATIONALER RUNDBLICK</b>	311
----------------------------------	-----

---

---

## **UNTERNEHMENSBERICHTERSTATTUNG**

---

<b>Christine Mitter/Tanja Strobl: Geschlechterdiversität im Vorstand und Aufsichtsrat österreichischer börsennotierter Unternehmen</b>	317
--	-----

Zur Förderung der Geschlechterdiversität in den Leitungspositionen von Unternehmen setzen europäische Länder auf gesetzliche Regelungen und/oder Empfehlungen. In Österreich gilt für Geschäftsjahre ab dem 1. 1. 2018 eine gesetzliche Quote für den Aufsichtsrat. Basierend auf 58 börsennotierten österreichischen Unternehmen werden die Auswirkungen der Quote und Brancheneinflüsse auf die Geschlechterdiversität in Vorstand und Aufsichtsrat untersucht.

<b>David Haslinger: COVID-19-Effekte: Ein Vergleich der (Konzern-)Lageberichterstattung von DAX- und ATX-Unternehmen der Jahre 2019, 2020 und 2021</b>	324
--	-----

COVID-19 hatte in den vergangenen Jahren große soziale als auch ökonomische Auswirkungen. Sowohl im UGB als auch im deutschen HGB ist mit dem Lagebericht ein Medium vorhanden, das die Jahresabschlussadressaten über die zukünftige Lage und Risiken sowie Chancen des Unternehmens informieren soll. Ob und wie weit diese Zielsetzung in Bezug auf COVID-19 von den Unternehmen umgesetzt wurde, soll eine Analyse und der Vergleich von (Konzern-)Lageberichten von am ATX-Prime sowie am DAX 40 notierenden Unternehmen zeigen. Dies ist insofern interessant, als sich daraus gewonnene Erkenntnisse auch auf andere Krisen umwälzen lassen könnten.

21 | 2023

114. Jahrgang  
1. November 2023  
S. 1121-1176  
PVSt 6012

# GmbHR

## Zeitschrift für Gesellschafts- Unternehmens- und Steuer

WU  
D3-Z43

Herausgeber: 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

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

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

**Aufsätze > Rolf Leinekugel** – Die Abberufung des Gesellschafter-Geschäftsführers – Voraussetzungen und praktische Durchsetzung (Teil I) ..... 1123

**Markus Geißler** – Der Vorvertrag zur Gründung einer GmbH in seiner Gestaltung und seinen (auch haftungsrelevanten) Rechtswirkungen ..... 1139

**Rechtsprechung > GmbH-Recht:** Stimmverbot für GmbH-Gesellschafter bei Beschlussfassung über Geltendmachung von Ansprüchen gegen ihnen gehörende Drittgesellschaft (BGH, Urt. v. 8.8.2023 – II ZR 13/22)  
*m. Anm. Lutz Münnich* ..... 1144

**GmbH-Recht:** Ausschließungsklage gegen Mitgesellschafter einer Zwei-Personen-GmbH unter den Voraussetzungen einer actio pro socio (BGH, Versäumnisurteil v. 11.7.2023 – II ZR 116/21)  
*m. Anm. Paul Schirmacher* ..... 1149

**Stille Gesellschaft:** Zum Schadensersatz im Zusammenhang mit einer beendeten Beteiligung als stiller Gesellschafter; Kündigungsschaden (OLG Köln, Urt. v. 9.12.2021 – 18 U 177/18) ..... 1157

**Körperschaftsteuer:** Zur Berechnung der Beteiligungsschwelle für Streubesitzdividenden (BFH, Urt. v. 7.6.2023 – I R 50/19)  
*m. Anm. Katrin Dorn / Frank Niesmann* ..... 1167

**Ertragsteuer:** Zum Begriff einer vGA i.S.d. § 20 Abs. 1 Nr. 1 Satz 2 EStG und i.S.d. § 8 Abs. 3 Satz 2 KStG (BFH, Beschl. v. 30.5.2023 – VIII B 15/22) ..... 1172

**Ertragsteuer:** Verdeckte Einlage durch Zuwendung eines Anspruchs auf bereits aufgelaufene Zinsen an Tochtergesellschaft (BFH, Urt. v. 15.3.2023 – I R 24/20) ..... 1173

**GmbHR im Blickpunkt**

**Eckart Bueren / Marcel Zoher** – Die 11. GWB-Novelle im Überblick ..... R324

**ottoschmidt**



86209472321

## Inhalt

## Rechtsprechung

## Gesellschaftsrecht

<b>GmbH-Recht:</b> Stimmverbot für GmbH-Gesellschafter bei Beschlussfassung über Geltendmachung von Ansprüchen gegen ihnen gehörende Drittgesellschaft	(BGH, Urt. v. 8.8.2023 – II ZR 13/22) <i>m. Anm. Lutz Münnich</i> .....	1144
<b>GmbH-Recht:</b> Ausschließungsklage gegen Mitgesellschafter einer Zwei-Personen-GmbH unter den Voraussetzungen einer actio pro socio	(BGH, Versäumnisurteil v. 11.7.2023 – II ZR 116/21) <i>m. Anm. Paul Schirmacher</i> .....	1149
<b>Stille Gesellschaft:</b> Zum Schadensersatz im Zusammenhang mit einer beendeten Beteiligung als stiller Gesellschafter; Kündigungsschaden	(OLG Köln, Urt. v. 9.12.2021 – 18 U 177/18).....	1157
<b>Steuerrecht</b>		
<b>Körperschaftsteuer:</b> Zur Berechnung der Beteiligungsschwelle für Streubesitzdividenden	(BFH, Urt. v. 7.6.2023 – I R 50/19) <i>m. Anm. Katrin Dorn / Frank Niesmann</i> .....	1167
<b>Ertragsteuer:</b> Zum Begriff einer vGA i.S.d. § 20 Abs. 1 Nr. 1 Satz 2 EStG und i.S.d. § 8 Abs. 3 Satz 2 KStG	(BFH, Beschl. v. 30.5.2023 – VIII B 15/22).....	1172
<b>Ertragsteuer:</b> Verdeckte Einlage durch Zuwendung eines Anspruchs auf bereits aufgelaufene Zinsen an Tochtergesellschaft	(BFH, Urt. v. 15.3.2023 – I R 24/20).....	1173

## GmbHR Report

## GmbHR im Blickpunkt

<b>Prof. Dr. Eckart Bueren, Dipl.-Volksw. / Marcel Zoher</b> – Die 11. GWB-Novelle im Überblick .....	R324
---	------

## Unternehmensrecht

OLG München: Keine neuen Anteile ohne werthaltige Einlage ( <i>Stephan Ulrich</i> ).....	R326
EuGH: Erleichterungen beim sogenannten Reemtsma-Anspruch ( <i>Stephan Ulrich</i> ).....	R327
EU: Digitalisierung und Gesellschaftsrecht: Es geht weiter ( <i>Stephan Ulrich</i> ).....	R327

## Steuer- &amp; Bilanzrecht

BFH: Heilung eines „fehlerhaften“ Gewinnabführungsvertrages ( <i>Christian Levedag</i> ).....	R327
BFH: Betriebsausgabenabzug für den Gewinnanteil eines typisch stillen Gesellschafters ( <i>Christian Levedag</i> ).....	R328
BVerfG: Aussetzung der Vollziehung von auf § 8c Abs. 1 Satz 1 KStG gestützten Bescheiden ( <i>Christian Levedag</i> ).....	R329
BMF: Zwei Expertenkommissionen zur Ausarbeitung von Steuerreformen eingesetzt ( <i>Georg Geberth / Martin Bartelt</i> ).....	R329
Bundesrat: Stellungnahme zum Regierungsentwurf eines Gesetzes zur Umsetzung der Richtlinie (EU) 2022/2523 des Rates zur Gewährleistung einer globalen Mindestbesteuerung und weiterer Begleitmaßnahmen („Pillar Two“) ( <i>Martin Bartelt / Andreas Bock</i> ).....	R330
EU-Kommission: Neuer Vorstoß zur Einführung einer einheitlichen Bemessungsgrundlage in der Körperschaftsteuer ( <i>Georg Geberth</i> ).....	R330

Orientieren Sie sich  
an Autoritäten.  
**Otto Schmidt online**

Kommentare  
Gesellschafts-  
recht

Beratermodul

4  
Wochen  
gratis  
nutzen!

Erstklassige Experten und höchste  
Aktualität im Gesellschaftsrecht.

60 € pro Monat für 3 Nutzer  
[otto-schmidt.de/km-gr](https://otto-schmidt.de/km-gr)

## Inhalt

**Arbeits- & Sozialrecht**

BAG: Verfall von übergesetzlichem (tariflichem) Urlaub ( <i>Martin Pröpper</i> ).....	R331
BAG: Unterschiedliche Zuschläge bei Nachtarbeit ( <i>Martin Pröpper</i> ).....	R332
BSG: Berufskrankheit auch bei ehemaligen Rauchern ( <i>Martin Pröpper</i> ).....	R333

**Wirtschafts-Praxis**

Studie zur Direktvertriebsbranche in Deutschland ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R333
Mehr Gewerbeaufgaben in der ersten Hälfte 2023 ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R334

**Zeitschriftenspiegel**

Gesellschaftsrecht.....	R335
Steuerrecht.....	R335

**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.**

**Überzeugt grenzüberschreitend.**

Das ATADUmsG hat das ASTG umstrukturiert. Im neuen *Greil/Hummel* ASTG ist es vollständig ausgewertet und hochkarätig kommentiert.

Lesen Sie fundierte Empfehlungen zu Verrechnungspreisen, zur Hinzurechnungsbesteuerung, zur Reform der Wegzugsbesteuerung oder zu digitalen Geschäftsmodellen.

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

# Europäisches Wirtschafts- und Steuerrecht

EWS

WU

WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-768

5 | 2023

Betriebs-Berater Europa

26.10.2023 | 34. Jg.  
Seiten 241–300

## DIE ERSTE SEITE

Christian Heller

Wie werden Nachhaltigkeitsinformationen relevant?

## AUFSÄTZE

Prof. Dr. Walter Frenz

Klimaschutz und Eigentum | 241

Prof. Dr. Jörg Gundel

Der Rechtsschutz der Wirtschaftsakteure im RAPEX-Schnellwarnsystem über gefährliche Produkte im Binnenmarkt | 247

Prof. Dr. Gudula Deipenbrock

Developments, Challenges and Risks in the Realm of Artificial Intelligence – A Legal-methodological Prologue of Legal and Regulatory Responses | 252

## RECHTSPRECHUNG DER EU-GERICHTE

**EuGH:** RAPEX-Schnellwarnsystem für gefährliche Non-Food-Produkte: Anspruch auf Vervollständigung der Meldung eines Mitgliedstaats an die Kommission – Gerichtlicher Rechtsschutz – „Funke“ | 265

**EuG:** Staatliche Beihilfen: Die Steuerbefreiung von Gewinnüberschüssen für belgische Unternehmen, die multinationalen Konzernen angehören (Tax rulings), ist ein ungerechtfertigter selektiver Vorteil | 271

**EuGH:** Die Befreiung von der Erhebung des Dosenpfands bei Verkauf an in Dänemark wohnhafte Personen unter Abgabe einer Exporterklärung ist keine staatliche Beihilfe – „Dansk Erhverv“ | 272

**EuG:** Geoblocking von Produktschlüsseln für die Plattform Steam: Kein Schutz des Urheberrechts, sondern Beschränkung des grenzüberschreitenden Absatzes von PC-Videospielen – „Valve“ | 278

**EuGH:** Ne bis in idem: Anwendung auf Verwaltungssanktion strafrechtlicher Natur, auch wenn diese vor der strafrechtlichen Verurteilung in einem anderen Mitgliedstaat verhängt wurde – „Volkswagen“ | 279

**EuGH:** Vertragsverletzung in Bezug auf Nordirland nach Austritt des Vereinigten Königreichs | 286

**EuGH:** Verlust der Staatsangehörigkeit mit Vollendung des 22. Lebensjahrs bei Fehlen einer echten Bindung zu einem Mitgliedstaat – Verhältnismäßigkeitsprüfung bei Verlust des Unionsbürgerstatus | 288

**Schlussanträge:** Beschränkte Vorratsspeicherung bei Urheberrechtsverstößen? – „La Quadrature du Net“ | 289

**EuGH:** Pauschalreise: Voraussetzungen, unter denen ein nationales Gericht auf das Rücktrittsrecht aufgrund außergewöhnlicher Umstände (Covid-19) hinweisen darf – Dispositions- und Verhandlungsmaxime | 290

**EuGH:** EuGVVO: Klage gegen mehrere Beklagte in verschiedenen Mitgliedstaaten vor dem Gericht eines Staates – materiell identische Markenverletzung – exklusiver Vertriebsvertrag – „Beverage City“ | 295

**EuGH:** Visa-VO: Visumbefreiung für Staatsangehörige der USA trotz fehlender Gegenseitigkeit? | 298

## Inhaltsverzeichnis

<b>Die erste Seite</b>	Wie werden Nachhaltigkeitsinformationen relevant? Christian Heller, CEO Value Balancing Alliance e. V., Frankfurt am Main	
<b>Aufsätze</b>	Klimaschutz und Eigentum Prof. Dr. Walter Frenz, Maître en Droit Public, RWTH Aachen University	241
	Der Rechtsschutz der Wirtschaftsakteure im RAPEX-Schnellwarnsystem über gefährliche Produkte im Binnenmarkt Prof. Dr. Jörg Gundel, Bayreuth	247
	Developments, Challenges and Risks in the Realm of Artificial Intelligence – A Legal-methodological Prologue of Legal and Regulatory Responses Prof. Dr. Gudula Deipenbrock, HTW Berlin	252
<b>Rechtsprechung der EU-Gerichte</b>	RAPEX-Schnellwarnsystem für gefährliche Non-Food-Produkte: Anspruch auf Vervollständigung der Meldung an die Kommission – Gerichtlicher Rechtsschutz – „Funke“ (EuGH, 17. 5. 2023 – Rs. C-626/21)	265
	Staatliche Beihilfen: Die Steuerbefreiung von Gewinnüberschüssen für belgische Unternehmen, die multinationalen Konzernen angehören (Tax rulings), ist ein ungerechtfertigter selektiver Vorteil (EuG, 20. 9. 2023 – Rs. T-131/16 RENV)	271
	Die Befreiung von der Erhebung des Dosenpfands bei Verkauf an in Dänemark wohnhafte Personen unter Abgabe einer Exporterklärung ist keine staatliche Beihilfe – „Dansk Erhverv“ (EuGH, 14. 9. 2023 – verb. Rs. C-508/21 P, C-509/21 P)	272
	Staatliche Beihilfen: Garantien Schwedens und Dänemarks für revolvierende Kreditfazilität – Covid-19-Pandemie – Beschränkung auf ein Luftfahrtunternehmen – „Ryanair“ (EuGH, 28. 9. 2023 – Rs. C-320/21 P)	278
	Geoblocking von Produktschlüsseln für die Plattform Steam: Kein Schutz des Urheberrechts, sondern Beschränkung des grenzüberschreitenden Absatzes von PC-Videospielen durch Vereinbarungen und abgestimmte Verhaltensweisen – „Valve“ (EuG, 27. 9. 2023 – Rs. T-172/21)	278
	Ne bis in idem: Anwendung auf Verwaltungsanktion strafrechtlicher Natur, auch wenn diese vor der – rechtskräftigen – strafrechtlichen Verurteilung wegen unlauterer Geschäftspraktiken in einem anderen Mitgliedstaat verhängt wurde – „Volkswagen“ (EuGH, 14. 9. 2023 – Rs. C-27/22)	279
	Vertragsverletzung: Nichtdurchführung eines EuGH-Urteils, das eine Vertragsverletzung nach dem Austritt des Vereinigten Königreichs für Nordirland festgestellt hat (EuGH, 28. 9. 2023 – Rs. C-692/20)	286
	Unionsbürgerschaft: Ein nationales Gesetz kann bei Fehlen einer echten Bindung zu einem Mitgliedstaat den Verlust der Staatsangehörigkeit mit Vollendung des 22. Lebensjahrs anordnen – Prüfung der Verhältnismäßigkeit bei Verlust des Unionsbürgerstatus (EuGH, 5. 9. 2023 – Rs. C-689/21)	288
	ePrivacy: Beschränkte Vorratsspeicherung und Zugriff einer Behörde auf Identitätsdaten bei Urheberrechtsverletzungen – Schlussanträge „La Quadrature du Net“ (GA Szpunar, 28. 9. 2023 – Rs. C-470/21)	289
	Pauschalreise: Ein nationales Gericht darf auf das Rücktrittsrecht aufgrund außergewöhnlicher Umstände (Covid-19) und die Pflicht zur vollen Erstattung hinweisen, wenn der Reiseveranstalter darüber nicht informiert hat – Dispositions- und Verhandlungsmaxime (EuGH, 14. 9. 2023 – Rs. C-83/22)	290
	EuGVVO: Mehrere Beklagte mit Wohnsitz in verschiedenen Mitgliedstaaten können vor dem Gericht eines Beklagten verklagt werden, wenn eine materiell identische Markenverletzung vorliegt und sie ein exklusiver Vertriebsvertrag verbindet – „Beverage City“ (EuGH, 7. 9. 2023 – Rs. C-832/21)	295
	Visa-Verordnung: Es steht im Ermessen der Kommission, ob sie die Visumbefreiung für Staatsangehörige der USA wegen fehlender Gegenseitigkeit vorläufig aussetzt (EuGH, 5. 9. 2023 – Rs. C-137/21)	298
	Anwendung der Rückführungsrichtlinie – Schengener Grenzkodex (EuGH, 21. 9. 2023 – Rs. C-143/22)	299
<b>Anhängige Verfahren</b>	Online-Reisebüroplattform: Marktabgrenzung – Bestpreisklausel – Art. 101 AEUV (EuGH Rs. C-264/23)	300
	Verbietet Art 7 EGRC in Kartellverfahren die Beschlagnahme von Unterlagen aus der E-Mail-Kommunikation zwischen Aufsichts-/Leitungsorganen und Mitarbeitern? (EuGH Rs. C-258/239)	300
	Identität des Unternehmensbegriffs in Art. 83 DSGVO und Art. 101 f. AEUV? (EuGH Rs. C-383/23)	300
	Keine Bestellung zum Anwaltsnotar nach dem 60. Lebensjahr – Diskriminierung? (EuGH Rs. C-408/23)	300
<b>Aktuell</b>	Die erste Seite I · EWS-Autoren IV · EWS-Impressum IV	

**Geschäftsführung:** Peter Esser (Sprecher), Sönke Reimers (Sprecher), Thomas Berner, Markus Gotta

**Redaktion:** Maria Wolfer, Frankfurt a. M.

**Ständige Mitarbeiter:** Prof. Dr. Dr. h. c. Werner F. Ebke, Heidelberg; Prof. Dr. Ulrich Ehrlicke, LL.M., M.A., Köln; Prof. Dr. Walter Frenz, Aachen; Prof. Dr. Jörg Gundel, Bayreuth; Dr. Hermann Hollmann, LL.M., Köln; RA Prof. Dr. Michael Hoffmann-Becking, Düsseldorf; RA Prof. Dr. Rainer Jacobs, Köln; Prof. Dr. Lothar Knopp, Cottbus; RA Dr. Nobert Koch, Brüssel; Prof. Dr. Christian Koenig, LL.M., Bonn; Prof. Dr. Knut Werner Lange, Bayreuth; RA Prof. Dr. Carl Otto Lenz, Bensheim; Prof. Dr. Sighart Lörler, Freiburg i. Breisgau; Prof. Dr. Markus Ludwigs, Würzburg; Prof. Dr. Hans-W. Micklitz, Florenz; RA Dr. Burkhardt W. Meister, LL.M., Frankfurt a. M.; Prof. Dr. Peter-Christian Müller-Graff, Heidelberg; Prof. Dr. Ernst Stein-dorf, München; Prof. Dr. Björn Steinrötter, Potsdam; Prof. Dr. Rudolf Streinz, München; RA Prof. Dr. Friedrich Graf v. Westphalen, Köln

# NVwZ

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z135

# Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen  
Wochenschrift

herausgegeben von  
Prof. Dr. Martin Burgi  
Prof. Dr. Christian Calliess  
Dr. Josef Christ  
Prof. Dr. Klaus-Peter Dolde  
Dr. Frank Fellenberg  
Prof. Dr. Andreas Heusch  
Prof. Dr. Andrea Kießling  
Prof. Dr. Thomas Mayen  
Prof. Dr. Hubert Meyer  
Prof. Dr. Janbernd Oebbecke  
Prof. Dr. Sabine Schlacke  
Dr. Heribert Schmitz  
Prof. Dr. Friedrich Schoch  
Dr. Thomas Schröer  
Prof. Dr. Rudolf Streinz

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

Mit Beiträgen  
zur 46. Tagung der GfU



## 21/2023

1. November 2023  
42. Jahrgang S. 1609–1688

### Aus dem Inhalt

- Ch. Sobotta*  
Die revidierte Richtlinie über erneuerbare Energien  
REPowerEU – Quo vadis Naturschutz? 1609
- P. Bachmann/J. Rung*  
Von der EU-Verpackungsverordnung bis zur  
kommunalen Verpackungssteuer 1616
- M. Waldvogel*  
Drittenschutz im Umweltinformationsrecht 1622
- A. Heusch/L. Kolbe*  
Neue Rechtsprechung zum Kommunalrecht 1628
- S. F. Gerhold/V. Mittag*  
Ausnahmen vom artenschutzrechtlichen Tötungs-  
verbot im Lichte der Rechtsprechung des EuGH 1638
- M. Uechtritz*  
Bedeutung des „Abstandsgebots“ bei wesent-  
licher Änderung eines Störfallbetriebes 1641
- BVerwG*  
Unvereinbarkeit des § 13b BauGB mit Unionsrecht  
(Anm. T. Schröer/D. Kümmel) 1652
- BVerwG*  
Vorläufiger Rechtsschutz gegen Planfeststellungs-  
beschluss für Energietransportleitung – Ausschluss  
der UVP (Anm. D. Römling) 1657
- BVerwG*  
Präklusion wegen Versäumung der Klage-  
begründungsfrist (Anm. M. Marquard) 1664
- VGH Kassel*  
Verlängerung einer immissionsschutzrechtlichen  
Genehmigung – Windenergieanlage (Anm. A. Große) 1673



# Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

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

21 2023

## Zur 46. umweltrechtlichen Fachtagung der GfU

### Inhalt

#### Aufsätze

*Christoph Sobotta*  
REPowerEU – Quo vadis Naturschutz? – Die revidierte Richtlinie  
über erneuerbare Energien 1609

*Peter Bachmann/Joachim Rung*  
Von der EU-Verpackungsverordnung bis zur kommunalen  
Verpackungssteuer – Aktuelle Entwicklungen im Abfall- und  
Verpackungsrecht 1616

*Marvin Waldvogel*  
Drittenschutz im Umweltinformationsrecht 1622

#### Berichte

*Andreas Heusch/Lukas Kolbe*  
Neue Rechtsprechung zum Kommunalrecht 1628

#### Kurze Beiträge

*Thomas Lingemann*  
Der neue § 2 EEG in der verwaltungsgerichtlichen Rechtsprechung 1634

#### Zur Rechtsprechung

*Sönke Florian Gerhold/Vincent Mittag*  
Ausnahmen vom artenschutzrechtlichen Tötungsverbot im Lichte der  
Rechtsprechung des EuGH 1638

*Michael Uechtritz*  
Bedeutung des „Abstandsgebots“ bei wesentlicher Änderung eines  
Störfallbetriebes an einer Gemarkungsgrenze 1641

#### Tagungsbericht

*Philipp Kleiner*  
Jahrestagung des Center for Interdisciplinary Research on Energy,  
Climate and Sustainability: Kann Klimaschutz Zeitenwende? 1646

#### Buchbesprechungen

A. Schink/O. Reidt/St. Mitschang, Umweltverträglichkeitsprüfungs-  
gesetz/Umwelt-Rechtsbehelfsgesetz (*Patrick Heinemann*) 1648

E. Schmidt-Aßmann, Das Verwaltungsrecht der Vereinigten Staaten  
von Amerika (*Karl-Heinz Millgramm*) 1648

#### Rechtsprechung

EuGH 21. 9.23 – C-143/22 **Binnengrenzkontrollen an der französisch-italienischen Grenze** 1649

EuGH 5. 10. 23 – C-659/22 **Verarbeitung personenbezogener Daten durch Covid-App (Ls.)** 1651

IV NVwZ 2023, Heft 21

BVerwG	18. 7.23 – 4 CN 3.22	Unvereinbarkeit des § 13b BauGB mit Unionsrecht Anm. <i>Thomas Schröder/Dennis Kümmel</i>	1652
BVerwG	25. 5.23 – 1 C 6.22	Ausweisung eines noch nie eingereisten Ausländers	1654
BVerwG	22. 6.23 – 7 VR 3.23	Vorläufiger Rechtsschutz gegen Planfeststellungsbeschluss Anm. <i>Dominik Römling</i>	1655
BVerwG	8. 6.23 – 5 P 3.22	Zum (fehlenden) personalvertretungsrechtlichen Maßnahmencharakter (Ls.)	1657
BVerwG	5. 7.23 – 9 B 7.23	Präklusion wegen Versäumung der Klagebegründungsfrist Anm. <i>Maria Marquard</i>	1658
			1663
			1664
			1667
VGH München	23. 5.23 – 14 B 22.1696	Geeignetheit der ausnahmsweise zugelassenen Fischottertötungen	1668
VGH Kassel	30. 6.23 – 9 B 2279/21.T	Verlängerung einer immissionsschutzrechtlichen Genehmigung für WEA Anm. <i>Andreas Große</i>	1673
			1684
OVG Münster	19. 9.23 – 15 B 853/23	Drittbetroffenheit im UIG	1686
OVG Lüneburg	9. 5.23 – 1 ME 36/23	Unterkünfte als Teil der Baustelleneinrichtung	1687



## NVwZ aktuell

In eigener Sache, Entscheidung des Monats	VII
Blick in die NVwZ-RR, Blick in die NJW	VII
Rechtsprechung in Pressemitteilungen	VIII
Rechtsprechung in Leitsätzen	IX
Kurz berichtet, EU-Nachrichten	X
Gesetzgebung und Gesetzgebungsverfahren	X

ISSN 0721-880X

### NVwZ – Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

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

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

in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht der Autorin/des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

**Redaktionsrichtlinie C.H.BECK:**  
Redaktionsrichtlinien und Werkabkürzungen sind im Zitierportal des Verlags C.H.BECK abrufbar: [www.zitierportal.de](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, denn diese sind geschützt, soweit sie vom Einsendenden oder von der Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch gegenüber 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. Der Verlag behält sich auch das Recht vor, Vervielfältigungen dieses Werkes zum Zwecke des Text and Data Mining vorzunehmen.

**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: *Dr. Jiri Pavelka*.

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

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

**Bezugspreise 2023:** NVwZ ohne NVwZ-RR: jährlich € 389,- (inkl. MwSt.); **Vorzugspreis** für NJW-Bezieher: jährlich € 339,- (inkl. MwSt.); Einzelheft: NVwZ € 21,- (inkl. MwSt.); NVwZ mit NVwZ-RR: jährlich € 609,- (inkl. MwSt.); **Vorzugspreis** NJW-Bezieher jährlich € 539,- (inkl. MwSt.); Einzelheft NVwZ m. RR € 31,- (inkl. MwSt.). Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. Jahrestei und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

Hinweise zu Preiserhöhungen finden Sie in den beck-shop AGB unter Ziff. 10.4.

Verandkosten 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](mailto:kundenservice@beck.de)

**Abbestellung:**  
Abbestellfristen finden Sie unter: [www.beck-shop.de/nvwz-neue-zeitschrift-verwaltungsrecht/product/5131](http://www.beck-shop.de/nvwz-neue-zeitschrift-verwaltungsrecht/product/5131)

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

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

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



6872

2. November 2023

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z236

# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

### THEMA

» **Andreas Gerhartl:** Aktuelle Entwicklungen im Beschäftigtendatenschutz

### RECHTSPRECHUNG

- » Anrechnung von Vordienstzeiten eines Vertragsbediensteten – Übergangsbestimmung
- » Keine Anwendung des AngG auf Vertragsbedienstete in der Hoheitsverwaltung von Statutarstädten
- » Kündigung eines Vertragsbediensteten nach einem außerdienstlichen Fehlverhalten mit Polizeieinsatz
- » Mehrfachversicherung: Jahresbetrachtung bei Rückerstattung von KrV-Beiträgen nicht verfassungswidrig
- » Einkünfte nicht wesentlich beteiligter Gesellschafter-Geschäftsführer
- » BFG: Sonstige Bezüge – Kontokorrentvereinbarung

### NEUE VORSCHRIFTEN

- » Budgetbegleitgesetz 2024: ua Änderungen bei Dienstgeberabgabe und dem AlV-Beitrag – Regierungsvorlage

**ARD 6872**

77. Jahrgang, 02. November 2023



INHALTSVERZEICHNIS

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT****Andreas Gerhartl: Aktuelle Entwicklungen im Beschäftigtendatenschutz**

3

Arbeitsrecht und Datenschutzrecht weisen etliche Überschneidungspunkte auf. Es ist daher nicht verwunderlich, dass dieses Schnittstellenthema, insbesondere in Bezug auf den Beschäftigtendatenschutz, auch durch die Judikatur wesentlich geprägt wird. Die dabei zutage tretenden aktuellen Entwicklungstendenzen sind für die Praxis nicht uninteressant. Dr. *Andreas Gerhartl* gibt in seinem aktuellen Themenbeitrag einen kompakten Überblick auf aktuelle Entwicklungen zu dieser Thematik.

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

Anrechnung von Vordienstzeiten eines Vertragsbediensteten – Übergangsbestimmung	6
VBG: Rechtspraktikum keine anrechenbare Vordienstzeit	7
Ausbildung an der Pädagogischen Akademie: Abzug eines Vorbildungsausgleichs?	7
Keine Anwendung des AngG auf Vertragsbedienstete in der Hoheitsverwaltung von Statutarstädten	8
Anspruch einer Vertragslehrerin auf Abfertigung Alt bei mehrmonatiger Beschäftigungslücke	9
Beschäftigung als Liftwart keine anrechenbare Ruhegenusszeit iSd Bundesbahn-Pensionsgesetzes	10
Kündigung einer Pflegehelferin wegen langer Krankenstände	11
Kündigung eines Vertragsbediensteten nach einem außerdienstlichen Fehlverhalten mit Polizeieinsatz	11
Wr. VBO: Unberechtigte Kündigung nach dreimaliger Nichtvorlage eines 3G-Nachweises	12

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Mehrfachversicherung: Jahresbetrachtung bei Rückerstattung von KrV-Beiträgen nicht verfassungswidrig	13
Kein Abzug von entrichteten Steuern von GSVG-Beitragsgrundlage	15

**» STEUERRECHT**

BFG: Teuerungsabsatzbetrag – Einschleifregelung	15
Einkünfte nicht wesentlich beteiligter Gesellschafter-Geschäftsführer	16
BFG: Sonstige Bezüge – Kontokorrentvereinbarung	17

**NEUE VORSCHRIFTEN****» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Budgetbegleitgesetz 2024: ua Änderungen bei Dienstgeberabgabe und dem AIV-Beitrag – Regierungsvorlage	18
---	----

**NEUERSCHEINUNGEN**

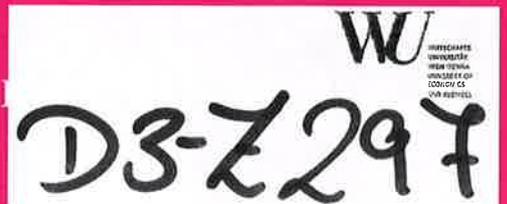
20

**IMPRESSUM**

19

# INFORMATIONENRECHT

DATENSCHUTZ – E-COMMERCE – GEISTIGES E



November 2023 / Heft 4, Seiten 365–496 (11. Jahrgang)

Mit Jahresübersicht 2023 zum Herausnehmen

- 365 Editorial: Gersberg Seminar „UWG und Alles, was 4 Ob ist!“  
Im Zeichen des „Rechtsbruchs“ und der „Wiederholungsfahr“
- 368 Kurznachrichten und -beiträge (zusammengestellt von Peter Burgstaller)

## Aufsätze

- 370 Zur Eigentumsrechtsfähigkeit nach § 354 ABGB: Ein Plädoyer zur Abkehr von der strikten Dichotomie zwischen körperlichen und unkörperlichen Sachen anhand von Bitcoin  
Tobias Weidinger
- 382 Klassifizierung und Risikobewertung von KI-Systemen nach dem Entwurf für ein EU Gesetz über Künstliche Intelligenz  
Bertram Burtscher, Maria-Luise Fellner und Katharina Raabe-Stuppig

## Judikaturspiegel

- 400 Sammlung ausgewählter informationsrechtlicher Entscheidungen österreichischer, deutscher und europäischer Spruchkörper (ZIIR-Slg 2023/70 – 2023/85)

## Judikatur

- 404 Datenschutzrecht
- 429 E-Commerce Recht
- 449 Lauterkeits- und Immaterialgüterrecht
- 474 Persönlichkeits- und Medienrecht

## EuGH Vorlagefragen

## Service-Teil

Herausgeberredaktion: P. Burgstaller, C. Thiele  
Herausgeber: T. Höhne, A. Wiebe

# INHALT

Mit Jahresübersicht 2023 zum Herausnehmer

## EDITORIAL

- 365 Gersberg Seminar „UWG und Alles, was 4 Ob ist!“  
Im Zeichen des „Rechtsbruchs“ und der „Wiederholungsgefahr“

## KURZNACHRICHTEN UND -BEITRÄGE / TAGUNGSBERICHTE

- 368 Aktuelle Ereignisse und Entwicklungen zum Informationsrecht  
Peter Burgstaller

## AUFSÄTZE

- 370 Zur Eigentumsrechtsfähigkeit nach § 354 ABGB: Ein Plädoyer zur Abkehr von der strikten Dichotomie zwischen körperlichen und unkörperlichen Sachen anhand von Bitcoin  
Tobias Weidinger
- 382 Klassifizierung und Risikobewertung von KI-Systemen nach dem Entwurf für ein EU Gesetz über Künstliche Intelligenz  
Bertram Burtscher, Maria-Luise Fellner und Katharina Raabe-Stuppig

## JUDIKATURSPIEGEL

- 400 Sammlung ausgewählter informationsrechtlicher Entscheidungen österreichischer, deutscher und europäischer Spruchkörper (ZIIR-Slg 2023/70 – 2023/85)

## JUDIKATUR

### DATENSCHUTZRECHT

- 404 DSB: Verkehrsforschung im Bereich des (teil-)autonomen Fahrens  
DSB Bescheid vom 21.6.2023, 2022-0.930.971 – *Verkehrsforschung*  
(Anmerkung von Jessica Wagner)
- 411 VwGH: Das Auskunftsrecht gemäß Art 15 DSGVO umfasst auch den Inhalt von Datenübermittlungen an konkrete Empfänger  
VwGH Erkenntnis vom 3.8.2023, Ro 2020/04/0015 – *auftragene Kreditauskunft*  
(Anmerkung von Christian Wirthensohn)
- 419 EuGH: Reichweite des Rechts auf Auskunft bei Abfragen Dritter  
EuGH Urteil vom 22.6.2023, C-579/21 – *Pankki S.*  
(Anmerkung von Clemens Thiele)

### E-COMMERCE RECHT

- 429 OGH: Legal-Tech-Plattform für Anwaltsdienstleistungen  
OGH Urteil vom 27.6.2023, 4 Ob 77/23m – *Incaseof.law*  
(Anmerkung von Clemens Thiele)
- 443 BGH: Endgerätewahlfreiheit nicht abdingbar  
BGH Urteil vom 4.5.2023, III ZR 88/22 – *O<sub>2</sub> Free unlimited*  
(Anmerkung von Clemens Thiele)

### LAUTERKEITS- UND IMMATERIALGÜTERRECHT

- 449 OGH: Wahlgerichtsstand für Unterlassungsexekution am Handlungs- oder Erfolgsort  
OGH Beschluss vom 15.12.2022, 3 Ob 207/22w – *Serbische Casting-Show/Streaming-Plattform III*  
(Anmerkung von Clemens Thiele)

De  
im

Exekuti  
cher Ne  
lem Sta

Präzise  
rungen  
senscha

Rasche  
für prof

Garber/  
EO - Ex

Komme  
ca 2380  
ISBN 97  
Erschei  
Subskri  
439,00  
danach





- 453 **EuGH: Abgrenzung Design- und Patentrecht für technische Erscheinungsmerkmale**  
 EuGH Urteil vom 2.3.2023, C-684/21 – *Papierfabrik Doetinchem*  
 (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 460 **EuGH: Erleichterte Verfolgung von Markenverletzungen durch bezahlte Suchmaschinenwerbung**  
 EuGH Urteil vom 27.4.2023, C-104/22 – *Lännen MCE („WATERMASTER“)*  
 (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 469 **District Court of Columbia: Copyright setzt menschliche Schöpfung voraus!**  
 District Court of Columbia 18.8.2023, 22-1564(BAH) – *Thaler v Perlmutter*

#### PERSÖNLICHKEITS- UND MEDIENRECHT

- 474 **OGH: Fortführung des Anti-Stalking- und Gewaltschutzes**  
 OGH Beschluss vom 28.6.2023, 7 Ob 101/23p – *Unzulässige Ketten-EV*  
 (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 477 **BGH: Unzulässige Fernsehberichterstattung über Kindesentführung**  
 BGH Urteil vom 6.6.2023, VI ZR 309/22 – *Foto des Entführungsoffers*  
 (Anmerkung von Clemens Thiele)

#### EUGH VORLAGEFRAGEN

#### SERVICE-TEIL

- 490 Rezensionen
- 493 Herausgeberredaktion / Herausgeber / Beirat
- 494 Autoren
- 496 Impressum

Zitierbeispiele:

Heft 1/2013 – Heft 2/2015:

*Burgstaller*, ZIR 2015, 25; ZIR-Slg 2015/61, 143

Heft 3/2015 ff:

*Burgstaller*, ZiIR 2015, 233; ZiIR-Slg 2015/62, 273

Oktober 2023

18. Jahrg.

71732

Seite 333-468

# ZfWVG

Zeitschrift für Wett- und Glücksspielrecht  
European Journal of Gambling Regulation



WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D 3-Z 305 + B. v.

5

- Dr. Lennart Brüggemann*
- 333 **Laissez-faire als Unruhepol in der Glücksspielregulierung**  
*Prof. Dr. Johannes Dietlein und Sascha D. Peters*
- 334 **Die unionsrechtliche Bewertung von „Chargeback“-Klagen gegen Sportwettenanbieter**  
*Prof. Dr. Stefan Korte*
- 347 **Das Glücksspiel- als Markt- oder Ordnungsrecht?**  
*Prof. Dr. Heiko Lesch*
- 355 **Aktuelle Rechtsprechung und Gesetzgebung im Glücksspielstrafrecht**  
*Dr. Lennart Brüggemann*
- 356 **Online-Glücksspiel im Jahr 2022**  
*Dr. Hugo Godschalk*
- 364 **§ 16 Abs. 6 Geldwäschegesetz (GwG) – Exegetische Widersprüche**  
*Carsten Bringmann und Fabian Löcken*
- 370 **Die Auswahl zwischen konkurrierenden Spielhallen**  
*Susanne Heimerl und Andreas Schumacher*
- 377 **(K)ein Paradigmenwechsel im Bereich der Werberegulierung durch den GlüStV 2021 – Influencer-Marketing erlaubt?**  
*Raphael Merz*
- 383 **Geldspielgesetz – Aktuelle Entwicklungen in der Schweiz**  
*Konstantin Schönleber*
- 387 **Die Behandlung eingezogener Glücksspielerlöse im Strafverfahren**
- 393 **Besteuerung von Gewinnen aus Online-Poker**  
BFH, Ur. v. 22.2.2023 – X R 8/21
- 399 *Anmerkung von Prof. Dr. Jens M. Schmittmann*
- 415 **Zur Rechtmäßigkeit verschiedener Nebenbestimmungen einer Erlaubnis zur Veranstaltung virtueller Automatenspiele**  
OVG Sachsen-Anhalt, Beschl. v. 24.4.2023 – 3 M 6/23
- 415 **Gesetzlicher Ausschluss von Wettvermittlungsstellen in bestimmten Baugebieten ist rechtmäßig**  
OVG Hamburg, Beschl. v. 25.4.2023 – 4 Bs 144/22
- 425 **Kriterien bei der Auswahlentscheidung zwischen konkurrierenden Spielhallen**  
VGH Baden-Württemberg, Beschl. v. 29.6.2023 – 6 S 416/23
- 428 **Neue Beschränkungen für Spielhallen in Niedersachsen sind verfassungskonform**  
OVG Niedersachsen, Beschl. v. 5.7.2023 – 11 ME 120/23
- 437 **Spieler hat Anspruch auf Rückzahlung getätigter Spieleinsätze gegen Anbieter von Online-Glücksspielen**  
OLG Hamm, Ur. v. 21.3.2023 – 21 U 116/21
- 451 **GlüStV 2021 normiert eigenständigen ordnungsrechtlichen Glücksspielbegriff**  
VG Köln, Beschl. v. 31.8.2022 – 24 L 1095/22
- Sonderbeilage 1/2023:**  
**Wissenschaftliche Studie zur Spielmotivation und Spielfreude an Geldspielgeräten – wesentliche Ergebnisse**

## Herausgeber

Prof. Dr. Johannes Dietlein

Prof. Dr. Jörg Ennuschat

Prof. Dr. Ulrich Haltern, LL.M.

Prof. Dr. Christian Koenig, LL.M.

RA Prof. Dr. Markus Ruttig

## Schriftleiter

RiVG Dr. Felix B. Hüsken

# Inhalt

## Editorial

*Dr. Lennart Brüggemann*  
Laissez-faire als Unruhepol in der Glücksspielregulierung 333

## Aufsätze

*Prof. Dr. Johannes Dietlein und Sascha D. Peters*  
Die unionsrechtliche Bewertung von „Chargeback“-Klagen gegen Sportwettenanbieter 334

*Prof. Dr. Stefan Korte*  
Das Glücksspiel- als Markt- oder Ordnungsrecht? 347

*Prof. Dr. Heiko Lesch*  
Aktuelle Rechtsprechung und Gesetzgebung im Glücksspielstrafrecht 355

*Dr. Lennart Brüggemann*  
Online-Glücksspiel im Jahr 2022 356

*Dr. Hugo Godschalk*  
§ 16 Abs. 6 Geldwäschegesetz (GwG) – Exegetische Widersprüche 364

*Carsten Bringmann und Fabian Löcken*  
Die Auswahl zwischen konkurrierenden Spielhallen 370

*Susanne Heimerl und Andreas Schumacher*  
(K)ein Paradigmenwechsel im Bereich der Werberegulierung durch den GlüStV 2021 – Influencer-Marketing erlaubt? 377

*Raphael Merz*  
Geldspielgesetz – Aktuelle Entwicklungen in der Schweiz 383

*Konstantin Schönleber*  
Die Behandlung eingezogener Glücksspielerlöse im Strafverfahren 387

## Rechtsprechung

Besteuerung von Gewinnen aus Online-Poker  
BFH, Urt. v. 22.2.2023 – X R 8/21 393

Anmerkung von *Prof. Dr. Jens M. Schmittmann* 399

Keine Beiladung eines Sportwettveranstalters zum  
Klageverfahren eines Sportwettvermittlers  
VGH Bayern, Beschl. v. 18.4.2023 – 23 C 23.541 401

Zur Rechtmäßigkeit verschiedener Nebenbestimmungen einer  
Erlaubnis zur Veranstaltung virtueller Automaten Spiele  
OVG Sachsen-Anhalt, Beschl. v. 24.4.2023 – 3 M 6/23 415

Gesetzlicher Ausschluss von Wettvermittlungsstellen in  
bestimmten Baugebieten ist rechtmäßig  
OVG Hamburg, Beschl. v. 25.4.2023 – 4 Bs 144/22 415

Voraussetzungen der Unzuverlässigkeit eines Spielhallen-  
betreibers  
OVG Nordrhein-Westfalen, Beschl. v. 28.4.2023 – 4 B 1070/22 422

Kriterien bei der Auswahlentscheidung zwischen  
konkurrierenden Spielhallen  
VGH Baden-Württemberg, Beschl. v. 29.6.2023 – 6 S 416/23 425

Neue Beschränkungen für Spielhallen in Niedersachsen sind  
verfassungskonform  
OVG Niedersachsen, Beschl. v. 5.7.2023 – 11 ME 120/23 428

Spieler hat Anspruch auf Rückzahlung getätigter Spieleinsätze  
gegen Anbieter von Online-Glücksspielen  
OLG Hamm, Urt. v. 21.3.2023 – 21 U 116/21 437

Spieler hat Anspruch auf Rückzahlung getätigter Spieleinsätze  
gegen Anbieter von Online-Glücksspielen  
OLG Karlsruhe, Urt. v. 6.4.2023 – 14 U 256/21 444

GlüStV 2021 normiert eigenständigen ordnungsrechtlichen  
Glücksspielbegriff  
VG Köln, Beschl. v. 31.8.2022 – 24 L 1095/22 451

Ordnungsrechtlicher Glücksspielbegriff enthält keine  
Erheblichkeitsschwelle  
VG München, Urt. v. 7.2.2023 – M 27 K 22.3269 460

**Leitsätze** 466

Sonderbeilage 1/2023:  
Wissenschaftliche Studie zur Spielmotivation und Spielfreude an  
Geldspielgeräten – wesentliche Ergebnisse

Oktober 2023

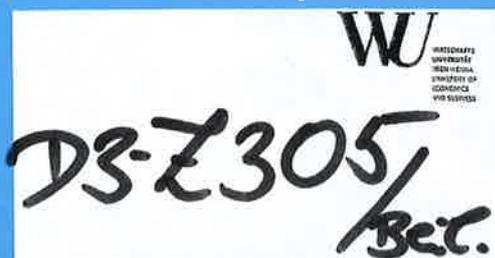
18. Jahrg.

Sonderbeilage 1 / 2023

Seite 1 – 20



Zeitschrift für Wett- und Glücksspielrecht



# Wissenschaftliche Studie zur Spielmotivation und Spielfreude an Geldspielgeräten

– wesentliche Ergebnisse –

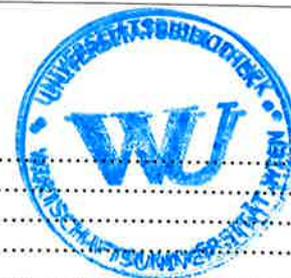
Studienleitung

Prof. Dr. rer. pol. Jens Junge  
Direktor des Instituts für Ludologie  
eMail: [junge@ludologie.de](mailto:junge@ludologie.de)

Stellvertretende Studienleitung  
Andreas Linke, M.A.

Mitarbeiter:innen  
Miriam Ohlsen, M.A.  
Markus Schmucker, Dipl.-Mathematiker

# Inhalt



I.	Einleitung .....	4
1.	Ausgangslage.....	4
a)	Spielfreude .....	4
b)	Selbstbestimmung .....	4
c)	Illegales Spiel.....	4
2.	Kernaussagen .....	5
II.	Untersuchungsaufbau und Methodik .....	5
1.	Kurzbeschreibung der Methodik der Studie .....	5
2.	Stichprobe.....	5
3.	Qualitative Befragung von Spielhallenbetreibenden .....	6
4.	Quantitative Befragung der Spielenden .....	6
5.	Qualitative Befragung der Spielenden .....	7
6.	Zitate und Kernaussagen aus der qualitativen Befragung.....	7
7.	Limitationen .....	8
III.	Ergebnisse .....	8
1.	Geschlecht.....	8
2.	Wahl der Spielhalle .....	9
3.	Motivationsfaktoren für das Spielen in einer Spielhalle.....	9
4.	Motivationsfaktoren für die Entscheidung an Geldspielgeräten in Spielhallen zu spielen.....	9
5.	Faktoren mit direktem Einfluss auf die Spielfreude an Geldspielgeräten in Spielhallen .....	9
6.	Einfluss gesetzlicher Regelungen auf die Spielfreude .....	10
7.	Einschränkungen der Spielfreude durch gesetzliche Regelungen .....	10
8.	Spielorte ohne gesetzliche Regelungen aufsuchen .....	11
9.	Spielen auch an anderen Orten (Terrestrisches Spiel) .....	12
10.	Orte an denen ebenfalls an Geldspielgeräten außerhalb der Spielhallen gespielt wird (Terrestrisches Spiel) ..	13
11.	Der „liebste“ Spielort.....	13
12.	Gründe für den „liebsten“ Spielort.....	13
13.	Das Spielen von Automaten spielen im Internet .....	14
14.	Gründe für die Rückkehr vom Internet in die Spielhalle .....	14
15.	Gründe für das Spiel an Automaten spielen im Internet .....	14
16.	Illegales Spiel (Terrestrisches Spiel) .....	16
17.	Gründe für die Wahl illegaler Geldspielgeräte .....	16
18.	Orte des illegalen Spiels an Geldspielgeräten (Terrestrisches Spiel) .....	16
19.	Illegales Spiel und Altersgruppen.....	17
20.	Unterschiede bei Bundesländern .....	17
21.	Unterschiede bei Geschlechtern .....	18
IV.	Ergebnisse und Kernaussagen .....	18
V.	Schlussfolgerungen und Interpretationen.....	18
1.	Spielfreude als zentrales Element .....	18
2.	Detaillierte Analyse zum Spielverhalten notwendig.....	18
3.	Eine wirksame Reduzierung des illegalen Spielangebotes ist notwendig .....	19
4.	Problematisch Spielende müssen früh erkannt werden .....	19
5.	Starke regionale Unterschiede bei der länderspezifischen Regulierungsumsetzung sind anzugleichen.....	19
VI.	Fazit .....	19



# itr**b** *D3-Z329* IT-Rechts- berater

## Informationsdienst für IT-Recht und Datenschutz

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

In Kooperation mit:



Arbeitsgemeinschaft  
IT-Recht

**§15 FAO**

Beiträge zum  
Selbststudium

## Rechtsprechung

- Präs. EuG: Vorläufiger Rechtsschutz für Online-Plattform bzgl. Empfehlungssystemen und Werbeverzeichnissen **§15** 282
- OLG Hamm: Kein immaterieller Schadensersatz trotz Daten-Scrapings 285
- OLG Brandenburg: Zulässige Datenspeicherung bei Wirtschaftsauskunftei 287
- OLG Frankfurt: Investition in Krypto-Währungen aus Gefälligkeit 288
- LG Bonn: Verstoß von gesund.bund.de gegen das Gebot der Staatsferne der Presse **§15** 289
- LG Frankenthal: Beweislast bei negativer Bewertung in Onlineportal 291

## Beiträge für die Beratungspraxis

### IT-Rechtsfragen aus der Praxis

*Lejeune*

- Der Schutz von Geschäftsgeheimnissen nach Einführung des GeschGehG – ein Update 293

### Hinweise zur Vertragsgestaltung

*Burkardt / Recha*

- Der chinesische Standardvertrag und die EU-Standardvertragsklauseln: Rechtsvergleich und Implikationen für den Datenaustausch zwischen China und der EU 299



# Inhaltsverzeichnis



## Aktuelle Kurzinformationen

- EuGH: Kein erneutes Widerrufsrecht nach gratis Testphase 281
- EuGH: Änderung der Rechtsprechung zur Vorratsdatenspeicherung? 281
- OLG Hamm: Verspätete Glaubhaftmachung bei Ersatzeinreichung wegen EGVP-Störung 281
- Forderung ungefilterten Zugangs zu Chatprotokollen durch Europol 282

## Rechtsprechung

- Vorläufiger Rechtsschutz für Online-Plattform bzgl. Empfehlungssystemen und Werbeverzeichnissen 282  
§15  
 (Präs. EuG, Beschl. v. 27.9.2023 – T-367/23 R – Amazon Services Europe vs. Kommission)
- Kein immaterieller Schadensersatz trotz Daten-Scrapings 285  
 (OLG Hamm, Urt. v. 15.8.2023 – 7 U 19/23)
- Zulässige Datenspeicherung bei Wirtschaftsauskunftei 287  
 (OLG Brandenburg, Urt. v. 4.5.2023 – 1 U 11/22)
- Investition in Krypto-Währungen aus Gefälligkeit 288  
 (OLG Frankfurt, Urt. v. 19.4.2023 – 13 U 82/22)
- Verstoß von gesund.bund.de gegen das Gebot der Staatsferne der Presse §15 289  
 (LG Bonn, Urt. v. 28.6.2023 – 1 O 79/21)
- Beweislast bei negativer Bewertung in Onlineportal 291  
 (LG Frankenthal, Urt. v. 22.5.2023 – 6 O 18/23)

## Beiträge für die Beratungspraxis

### IT-Rechtsfragen aus der Praxis

Dr. Mathias Lejeune

- **Der Schutz von Geschäftsgeheimnissen nach Einführung des GeschGehG – ein Update** – Aktuelle Entwicklung unter Berücksichtigung ergangener Gerichtsentscheidungen 293  
*Das Geschäftsgeheimnisgesetz wurde am 18.4.2019 erlassen und ist am 26.4.2019 in Kraft getreten. Der deutsche Gesetzgeber hat damit die Anforderungen der EU-Richtlinie 2016/934 v. 8.6.2016 fristgerecht umgesetzt. Der vorliegende Beitrag stellt die Entwicklung in diesem Rechtsgebiet unter Berücksichtigung der inzwischen ergangenen Gerichtsentscheidungen dar, wobei der Fokus auf den Auswirkungen in der Praxis liegt.*

## Hinweise zur Vertragsgestaltung

- Rainer Burkardt / Jürgen Recha
- **Der chinesische Standardvertrag und die EU-Standardvertragsklauseln: Rechtsvergleich und Implikationen für den Datenaustausch zwischen China und der EU** 299  
*Am 1.6.2023 sind in der Volksrepublik China die Maßnahmen zum Standardvertrag für die grenzüberschreitende Übermittlung personenbezogener Daten mit dem im Anhang enthaltenen Standardvertrag in Kraft getreten. Verarbeiter personenbezogener Daten dürfen ab sofort die Daten u.a. auf Basis eines mit dem ausländischen Datenempfänger abgeschlossenen Standardvertrags außerhalb Chinas übermitteln.*

## Literaturempfehlungen

- Strafrechtliche Risiken beim Einsatz moderner Technologien für medizinische Therapien 303

## Vorschau auf die nächste Ausgabe

Beiträge zu folgenden Themen sind geplant:

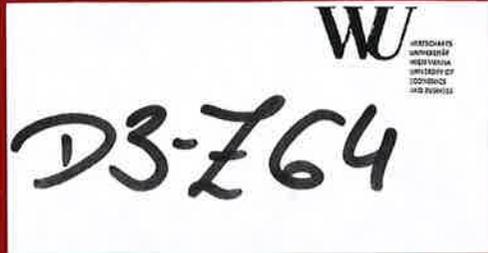
- Was ist eine Online-Plattform i.S.d. DSA?, Keppeler
- DSGVO: Wie arbeiten die Aufsichtsbehörden?, Härting

## Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!

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

## Neues unter [www.cr-online.de](http://www.cr-online.de)

Muttach, Google Topics als Ausweg aus dem Cookie-Dilemma?



**EDITORS:** Panos Koutrakos and Alicia Hinarejos

**CONSULTANT EDITOR:** Anthony Arnull

**BOOK REVIEWS EDITOR:** Thomas Horsley

---

**EDITORIAL**

**The EU, its Member States, and Grain Imports from Ukraine: an Illuminating Episode**

---

**ARTICLES**

**Revisiting *Hirsi Jamaa v Italy*—Carving a Dubious New Duty out of Protocol 4 ECHR?  
*Clara Bosch March***

**The Reparation Theory in European Union Damages Liabilities Cases: Challenges for Data Breaches  
*Xiaowen Tan***

**National Security in a Digital Europe  
*Marcin Rojszczak***

---

VOLUME 48 | NO.5 | OCTOBER 2023

# EUROPEAN LAW REVIEW

**SWEET & MAXWELL**

# European Law Review

Issue 5 October 2023



## Table of Contents

### Editorial

The EU, its Member States, and Grain Imports from Ukraine: an Illuminating Episode 499

### Articles

Revisiting *Hirsi Jamaa v Italy*—Carving a Dubious New Duty out of Protocol 4 ECHR?  
*Clara Bosch March* 501

The Reparation Theory in European Union Damages Liabilities Cases: Challenges for Data Breaches  
*Xiaowen Tan* 524

National Security in a Digital Europe  
*Marcin Rojszczak* 544

### Analysis and Reflections

What Protection for NFTs in the EU?  
*Patrizia De Pasquale* 567

For Want of a Better Word, Let's Call them Cargo Ships and Let them Work! The *Sea Watch* Case and its Three Lessons on EU Law  
*Chiara Raucea* 577

A European Harmonised Settlement Discipline Regime: A Focus on How Investment Firms Need to Prevent Settlement Fails  
*Randy Priem* 589

**Book Reviews** 603

# European Human Rights Law Review

Issue 5 2023

## Editorial

### Articles

**The Essence of EU Fundamental Rights—Reflections in light of the UK Experience**  
Darren Harvey

**Neuro-Interventions in Criminal Justice: An Analysis of Article 3 ECHR**  
Naomi van de Pol

### Case Analysis

**The Principles of Effectiveness, Effective Judicial Protection and the Rule of Law**  
Nabil Khabirpour

**Communauté Genevoise D'action Syndicale (CGAS) v Switzerland: Proportionate Limitation or (Non-Notified) Derogation? A Chamber Divided Over Covid-19 Pandemic Restrictions**  
Natasha Holcroft-Emmess

# European Human Rights Law Review



Issue 5 2023

## Table of Contents

<b>Editorial</b>	423
<b>Bulletin: Strasbourg</b>	429
<b>Bulletin: EU Charter of Fundamental Rights</b>	433
<b>Articles</b>	
The Essence of EU Fundamental Rights—Reflections in light of the UK Experience <i>Darren Harvey</i>	438
Neuro-Interventions in Criminal Justice: An Analysis of Article 3 ECHR <i>Naomi van de Pol</i>	459
<b>Case Analysis</b>	
The Principles of Effectiveness, Effective Judicial Protection and the Rule of Law <i>Nabil Khabirpour</i>	477
Communauté Genevoise D'action Syndicale (CGAS) v Switzerland: Proportionate Limitation or (Non-Notified) Derogation? A Chamber Divided Over Covid-19 Pandemic Restrictions <i>Natasha Holcroft-Emmess</i>	482
<b>Case and Comment</b>	
Sanchez v France (App. No.45581/15) <i>Zachary Binhaji</i>	497
Nurcan Bayraktar v Türkiye (App. No.27094/20) <i>Germanos Paraskevas Bozoutsidis</i>	500
FU QUAN, s.r.o v the Czech Republic (App. No.24827/14) <i>Emy Gerónimo Fernández</i>	502
X v Ireland (App. Nos 23851/20 and 24360/20) <i>Bethany Grant</i>	505
SP v Russia (App. Nos 36463/11 and 10 others) <i>Soukhanda Kent-Morris</i>	508

Grosam v the Czech Republic (App. No.19750/13)

*Erla Maranaku*

511

Alif Ahmadov v Azerbaijan (App. No.22619/14)

*Despoina Mokou*

514

AE v Bulgaria (App. No.53891/20)

*Lena Retsinia*

516

**Book Review**

519