

VersR

WU
WIRTSCHAFTS
 UNIVERSITÄT
 WIEN VIENNA
 UNIVERSITY OF
 ECONOMICS
 AND BUSINESS
 D3-Z212

Zeitschrift für Versicherungsrecht, Haftungs- und Schadensrecht

Aus dem Inhalt

Seiten 201–264

Aufsätze

Michael Sonntag — Forumsfremde Eingriffsnormen im europäischen Internationalen Vertragsrecht 201

Stefan Möhlenkamp — Darlegungs- und Beweiserleichterungen zugunsten eines SVT im Regressprozess? – Diskussion und Bewertung vor dem Hintergrund aktueller Rechtsprechung 209

Manfred Wandt — VersR REPORT: Ausgewählte neue Rechtsprechung zum Allgemeinen Teil und zu den Schlussvorschriften des VVG (§§ 1–58, 209–216 VVG, VVG-InfoV)  218

Rechtsprechung

Erforderlicher Hinweis in Verbraucherinformation gem. § 10a VAG a.F. auf die gesetzliche Annahmefrist des § 147 Abs. 2 BGB (BGH) 230

Voraussetzungen der Eintrittspflicht aus einer „Schulunfähigkeitsversicherung“ (OLG Saarbrücken) 237

Abgrenzung einer versicherten Aufsichtstreuhand von einer nichtversicherten geschäftsführenden Treuhand eines Steuerberaters (BGH) 240

Transparenz einer Abtretungsklausel in einem Vertrag des Geschädigten über die Anmietung eines Ersatzfahrzeugs (BGH) 246

Kostenersatz für die Verwahrung des Fahrzeugs im Anschluss an einen Abschleppvorgang (BGH) 255

Mangels Vorliegens eines Großrisikos unwirksame Gerichtsstandsvereinbarung in Kaskoversicherung für privates Sportsegelboot (EuGH) 260

4

Versicherungsrecht



VersR

Versicherungsrecht



Zeitschrift für Versicherungsrecht, Haftungs- und Schadensrecht

Herausgeber und Hauptschriftleiter:

Prof. Dr. Manfred Wandt, Frankfurt/M.

Weitere Mitglieder der Schriftleitung:

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

Herausgeberbeirat:

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

Inhalt

versr.de

Aufsätze

- Prof. Dr. Michael Sonntag, Potsdam* – Forumsfremde Eingriffsnormen im Europäischen Internationalen Vertragsrecht 201
- Stefan Möhlenkamp, Hamm* – Darlegungs- und Beweiserleichterungen zugunsten eines SVT im Regressprozess? – Diskussion und Bewertung vor dem Hintergrund aktueller Rechtsprechung 209
- Prof. Dr. Manfred Wandt* – VersR REPORT: Ausgewählte neue Rechtsprechung zum Allgemeinen Teil und zu den Schlussvorschriften des VVG (§§ 1-58, 209-216 VVG, VVG-InfoV) 218

Tagungsberichte

- Kerstin Termin / Katharina Kruse, Düsseldorf* – 16. Düsseldorfer Versicherungsrechtstag 225



Inhalt

Rechtsprechung**Versicherungsvertragsrecht***Sämtliche Versicherungszweige*

Arglistige Täuschung des Personenversicherers durch Verschweigen einer einmonatigen Krankschreibung

(OLG Dresden, Urt. v. 10.10.2023 – 4 U 789/23)..... 227

Lebensversicherung

Erforderlicher Hinweis in Verbraucherinformation gem. § 10a VAG a.F. auf die gesetzliche Annahmefrist des § 147 Abs. 2 BGB

(BGH, Urt. v. 29.11.2023 – IV ZR 117/22)..... 230

Berufsunfähigkeitsversicherung

Vorliegen eines besonders langen Zeitraums zwischen dem Eintritt der Berufsunfähigkeit und ihrer Nachprüfung

(OLG Rostock, Beschl. v. 23.10.2023 – 4 U 90/23)..... 233

Schulunfähigkeitsversicherung

Voraussetzungen der Eintrittspflicht aus einer „Schulunfähigkeitsversicherung“

(OLG Saarbrücken, Beschl. v. 7.11.2023 – 5 W 62/23)..... 237

Vermögensschaden-Haftpflichtversicherung

Abgrenzung einer versicherten Aufsichtstreuhand von einer nichtversicherten geschäftsführenden Treuhand eines Steuerberaters

(BGH, Urt. v. 15.11.2023 – IV ZR 277/22)..... 240

Rechtsschutzversicherung

Ausschluss für selbstständige Tätigkeit erfasst auch vorbereitenden Unternehmensberatungs-/Coachingvertrag

(OLG Hamm, Beschl. v. 14.8.2023 – 20 U 65/23)..... 245

Haftungsrecht*Abtretung*

Transparenz einer Abtretungsklausel in einem Vertrag des Geschädigten über die Anmietung eines Ersatzfahrzeugs

(BGH, Urt. v. 17.10.2023 – VI ZR 27/23)..... 246

Außergeschäftsraumvertrag

Kein Widerrufsrecht bei Annahme eines am Vortag unterbreiteten Angebots eines Unternehmers außerhalb von Geschäftsräumen

(BGH, Urt. v. 6.7.2023 – VII ZR 151/22)..... 248

Darlehen

Zurechnung der Kenntnis einer anderen Person bei unbestellter Leistung des Unternehmers in irriger Annahme einer Bestellung

(BGH, Urt. v. 26.9.2023 – XI ZR 98/22)..... 251

Geschäftsführung ohne Auftrag

Kostenersatz für die Verwahrung des Fahrzeugs im Anschluss an einen Abschleppvorgang

(BGH, Urt. v. 17.11.2023 – V ZR 192/22)..... 255

Prozessrecht*Internationale Zuständigkeit*

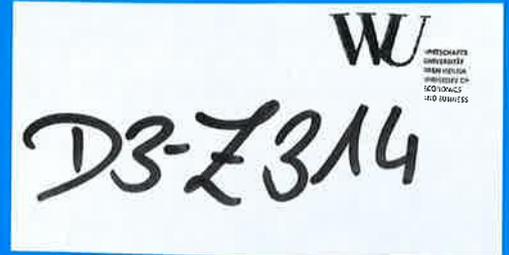
Mangels Vorliegens eines Großrisikos unwirksame Gerichtsstandsvereinbarung in Kaskoversicherung für privates Sportsegelboot

(EuGH, Urt. v. 27.4.2023 – C-352/21)..... 260

Streitwert

Streitwert bei einer bereicherungsrechtlichen Rückabwicklung eines Lebensversicherungsvertrags

(OLG Köln, Beschl. v. 22.5.2023 – 20 W 8/23)..... 264



immo**lex**

FACHZEITSCHRIFT FÜR WOHN- UND IMMOBILIENRECHT

Schwerpunkt

Vertragsauflösung und Räumung

- > Die Zulässigkeit von Räumungsvereinbarungen im MRG-Anwendungsbereich
- > Der Schwebezustand bei Beendigung des Mietvertrags

Mietrecht

**EWG und
Anpassungsbedarf im MRG**

Forum Immobilientreuhänder

**Aktuelles zur Abrechnung
im Wohnungseigentum**

Immobilienbesteuerung

**Neue USt-Befreiung für
Photovoltaikmodule**



41 EDITORIAL

- 41 Der Verwalter ohne Gewerbeberechtigung**
Herbert Rainer

44 AKTUELLSTE LEITSÄTZE

Nr 11–19

**46 SCHWERPUNKT
VERTRAGSAUFLÖSUNG UND RÄUMUNG**

- 46 Die Zulässigkeit von Räumungsvereinbarungen
im Anwendungsbereich des MRG**

Mariella Kapoun

- 50 Der Schwebezustand bei Beendigung des Miet-
vertrags**

Eike Lindinger

54 MIETRECHT

- 54 Das EWG und die nötigen Anpassungen im Miet-
recht**

Anton Holzapfel/Karin Sammer/Udo Weinberger

- 58 OGH 17. 8. 2023, 5 Ob 113/23p**

Zur Rückzahlungsverpflichtung der Erwerberin des Mietob-
jekts (*Christian Weinzinger*)

- 60 OGH 27. 9. 2023, 7 Ob 99/22v**

Regressansprüche des Leitungswasserschadenversicherers
gegen einen Mieter? (*Stefan Horn*)

63 WOHNUNGSEIGENTUMSRECHT

- 63 OGH 9. 11. 2023, 5 Ob 158/23f**

Anschluss an bestehende Einrichtung (*Thomas Jenewein*)

- 63 OGH 9. 11. 2023, 5 Ob 2/23i**

Bauliche Änderung in Verbindung mit Widmungsänderung
(*Sigrid Räth*)

65 LIEGENSCHAFTSRECHT

- 65 OGH 13. 11. 2023, 3 Ob 137/23b**

Begründung eines Baurechts an einem vertikal geteilten
Trennstück eines Gebäudes zulässig (*Wilhelm Milchrahm*)

67 MAKLERRECHT

- 67 OGH 20. 9. 2023, 1 Ob 77/23i**

Informationspflichten und Haftung des Immobilienmaklers
(*Johanna Locher*)

70 VERFAHRENSRECHT

- 70 OGH 20. 9. 2023, 1 Ob 93/23t**

Geltendmachen der Kosten der Räumungsexekution
(*Robert Streller*)

- 71 OGH 9. 11. 2023, 5 Ob 101/23y**

Rechtsgrund für die Einverleibung (*Philipp Dobler*)

74 IMMOBILIENBESTEUERUNG

- 74 Neue Umsatzsteuerbefreiung für Photovoltaik-
module**

Karin Fuhrmann/Bernhard Winkelbauer

- 76 BFG 23. 5. 2023, RV/3100801/2016**

Zurechnung von Einkünften aus Bestandvertrag bei Frucht-
genussrecht (*Karin Fuhrmann*)

- 78 VwGH 20. 9. 2023, Ra 2021/13/0082 (BFG 19. 3. 2021)**

Bloßer Anerkennungszins schließt umsatzsteuerliche Ver-
mietung aus (*Clemens Malainer/Andreas Staribacher*)

80 FORUM IMMOBILIENTREUHÄNDER

- 80 Aktuelles zur Abrechnung im Wohnungseigen-
tum**

Christoph Kothbauer

43 IMPRESSUM

ZInsO

Zeitschrift für das gesamte Insolvenz- und Sanierungsrecht



7

15. Februar 2024

27. Jahrgang

Seite 277 bis 332

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z325

• ZInsO-Aufsätze

Schutz von Sanierungsfinanzierungen in Liquidationsverfahren im deutsch-französischen Rechtsvergleich (S. 277)

von Rechtsreferendar Dr. Johannes Locher, Freiburg

Wichtige Entscheidungen zum Insolvenzstrafrecht aus dem Jahr 2023 (S. 285)

von Oberstaatsanwalt a.D. Raimund Weyand, St. Ingbert

• ZInsO-Rechtsprechungsreport

Berücksichtigung überobligatorischer selbständiger Tätigkeit bei der Festlegung der Höhe des Abführungsbetrages des Schuldners (S. 295)

BGH, Urt. v. 12.10.2023 – IX ZR 162/22

Prozesskostenhilfe für Insolvenzverwalter (S. 298)

OVG Sachsen, Beschl. v. 10.8.2022 – 6 D 18/22

Unpfändbarkeit von Kulanz-/Vergleichszahlung des Versicherers zwecks Aufhebung von Berufsunfähigkeits-Zusatzversicherung (S. 299)

LG Berlin, Beschl. v. 24.1.2022 – 84 T 97/21

(Keine) sachliche Zuständigkeit von Insolvenzgericht für Aufhebung von Beschlüssen im Zwangsversteigerungsverfahren (S. 301)

LG Potsdam, Beschl. v. 28.9.2022 – 14 T 62/22

EuGH-Vorlage zur gemeinsamen Verantwortlichkeit von Wirtschaftsauskunftei und Kreditinstitut bei Einmeldung von negativen SCHUFA-Daten (S. 301)

VG Wiesbaden, Beschl. v. 31.1.2022 – 6 K 2249/18

Innenhaftung von Geschäftsleitern für kartellrechtliche Geldbußen (S. 305)

OLG Düsseldorf, Urt. v. 27.7.2023 – 6 U 1/22 (Kart)

Rechtsfähigkeit einer UK-Limited nach dem Brexit (S. 314)

LG Berlin, Urt. v. 21.3.2022 – 59 O 77/20

(Keine) Anwendbarkeit der Leiharbeitsrichtlinie auf Personalgestaltung (ALB FILS KLINIKEN) (S. 317)

EuGH, Urt. v. 22.6.2023 – C-427/21

(Keine) Kostenerstattung im Beschwerdeverfahren nach Rücknahme des Vergütungsantrags („Air Berlin“) (S. 323)

LG Berlin, Beschl. v. 31.5.2022 – 84 T 263/19

Unabänderlichkeit von Beschwerdeentscheidungen (S. 325)

BGH, Beschl. v. 21.9.2023 – IX ZB 52/22

Versäumung der Vollziehungsfrist bei einem EU-Arrestbefehl (S. 327)

BGH, Beschl. v. 12.10.2023 – IX ZB 60/21

RA Dr. Jan de Weerth

Prof. Dr. Diederich Eckardt

Prof. Dr. Ulrich Foerste

RA Dr. Michael C. Frege

RiAG Frank Frind

RiBGH a.D. Prof. Dr. Markus Gehrlein

Prof. Dr. Hugo Grote

RA Dr. Andreas Henkel

WP/StB Michael Hermanns

Prof. Dr. Heribert Hirte

RA Martin Horstkotte

Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber

RA Peter J. Hützen

RiAG Dr. Peter Laroche

Prof. Dr. Wolfgang Marotzke

RA Prof. Dr. Torsten Martini

Prof. Dr. Sebastian Mock

RA Dr. Patrick Mückl

Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser

RA Dr. Manfred Obermüller

Vors. RiOLG a.D. Dr. Dietmar Onusseit

RA Prof. Dr. Klaus Pannen

RiBGH a.D. Prof. Dr. Gerhard Pape

RA Stephan Ries

RiBGH Christian Röhl

Prof. Dr. Thomas Rönnau

Vors. RiOLG Katrin van Rossum

RiBGH Volker Sander

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

RiAG (stVDAG) Dr. Stephan Beth



Inhaltsverzeichnis



ZInsO-Aktuell

ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 7/2024

ZInsO-Aufsätze

- Schutz von Sanierungsfinanzierungen in Liquidationsverfahren im deutsch-französischen Rechtsvergleich** 277
 von Rechtsreferendar Dr. Johannes Locher, Freiburg
- Wichtige Entscheidungen zum Insolvenzstrafrecht aus dem Jahr 2023** 285
 von Oberstaatsanwalt a.D. Raimund Weyand, St. Ingbert

ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

- In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereiches Insolvenzrechts** 293

Diese Ausgabe enthält eine Rezension zu folgendem Titel:
 Stefan Lissner/Astrid Bohlander, Handbuch Insolvenzrecht

ZInsO-Rechtsprechungsreport

• Insolvenz- und Sanierungsrecht

- Berücksichtigung überobligatorischer selbständiger Tätigkeit bei der Festlegung der Höhe des Abführungsbetrages des Schuldners** 295
 BGH, Urt. v. 12.10.2023 – IX ZR 162/22

- Prozesskostenhilfe für Insolvenzverwalter** 298
 OVG Sachsen, Beschl. v. 10.8.2022 – 6 D 18/22

- Unpfändbarkeit von Kulanz-/Vergleichszahlung des Versicherers zwecks Aufhebung von Berufsunfähigkeits-Zusatzversicherung** 299
 LG Berlin, Beschl. v. 24.1.2022 – 84 T 97/21

- (Keine) sachliche Zuständigkeit von Insolvenzgericht für Aufhebung von Beschlüssen im Zwangsversteigerungsverfahren** 301
 LG Potsdam, Beschl. v. 28.9.2022 – 14 T 62/22

- EuGH-Vorlage zur gemeinsamen Verantwortlichkeit von Wirtschaftsauskunftei und Kreditinstitut bei Einmeldung von negativen SCHUFA-Daten** 301
 VG Wiesbaden, Beschl. v. 31.1.2022 – 6 K 2249/18

• Insolvenznahes Kapitalmarkt- und Gesellschaftsrecht

- Innenhaftung von Geschäftsleitern für kartellrechtliche Geldbußen** 305
 OLG Düsseldorf, Urt. v. 27.7.2023 – 6 U 1/22 (Kart)

- Rechtsfähigkeit einer UK-Limited nach dem Brexit** 314
 LG Berlin, Urt. v. 21.3.2022 – 59 O 77/20

• Insolvenzarbeits- und Sozialrecht

- (Keine) Anwendbarkeit der Leiharbeitsrichtlinie auf Personalgestaltung (ALB FILS KLINIKEN)** 317
 EuGH, Urt. v. 22.6.2023 – C-427/21

• Kosten- und Vergütungsrecht

- (Keine) Kostenerstattung im Beschwerdeverfahren nach Rücknahme des Vergütungsantrags („Air Berlin“)** 323
 LG Berlin, Beschl. v. 31.5.2022 – 84 T 263/19

• **Verfahrensrecht**

Unabänderlichkeit von Beschwerdeentscheidungen	325
BGH, Beschl. v. 21.9.2023 – IX ZB 52/22	
Versäumung der Vollziehungsfrist bei einem EU-Arrestbefehl	327
BGH, Beschl. v. 12.10.2023 – IX ZB 60/21	

Impressum

Herausgeber:

Prof. Dr. Christian Berger • RA Dr. Susanne Berner • 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 • RA Prof. Dr. Torsten Martini • PD Dr. Sebastian Mock • RA Dr. Patrick Mückl • Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser • RA Dr. Manfred Obermüller • Vors. RiOLG a.D. Dr. Dietmar Onusseit • RA Prof. Dr. Klaus Pannen • RiBGH a.D. Prof. Dr. Gerhard Pape • RA Stephan Ries • RiBGH Christian Röhl • Prof. Dr. Thomas Rönnau • Vors. RiOLG Katrin van Rossum • RiBGH Volker Sander • Prof. Dr. Jessica Schmidt • RiBGH Dr. Volker Schultz • RiBGH Dr. Dorrit Selbmann • RA Ralph Veil • RiBGH a.D. Gerhard Vill • RiBGH Alexander Weinland • OStA a.D. Raimund Weyand

Schriftleitung:

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

Gründungsherausgeber:

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

Urheber- und Verlagsrechte:

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

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

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

Kundenservice: (0 26 31) 801-22 22

Erscheinungsweise: wöchentlich

Anzeigenverkauf: Gabriele Wieneber

Telefon: 02233/3760-7608

E-Mail: gabriele.wieneber@wolterskluwer.com

Anzeigendisposition: Karin Odening

Telefon: (0 22 33) 37 60-77 60

E-Mail: anzeigen@wolterskluwer.com

Schriftleiter ZInsO: Rechtsanwalt Prof. Dr. iur. Hans Haarmeyer

und RiAG (stVDAG) Dr. Stephan Beth

E-Mail: schriftleitung@zinsso-online.de

Manuskripte und Urteileinreichungen erbeten an die Schriftleiter

Schriftleiter ZInsO FOKUS Sanierung: Rechtsanwalt,

Steuerberater, Wirtschaftsprüfer Andreas Ziegenhagen

E-Mail: ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com

Redaktion: Lisa Sophie Reinhardt, Rechtsanwältin, Acquisition Editor

Wolters-Kluwer-Str. 1, 50354 Hürth

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

E-Mail: ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com

Einsendung von Entscheidungen

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

Bezugspreis zzgl. Versandkosten

Jahresabonnement: € 847,00

Preis für das Einzelheft: € 32,00

Kündigungsfrist:

Das Jahresabonnement verlängert sich um ein Jahr, wenn es nicht mit einer Frist von 3 Monaten zum Ende des Vertragsjahres schriftlich gekündigt wird.

Druckerei: rewi Druckhaus, Reiner Winters GmbH, Wissen

ISSN 2568-6380

GSZ

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

Zeitschrift für das Gesamte Sicherheitsrecht

D3-Z334

Europäisches und Deutsches Sicherheitsrecht / Sicherheitspolitik



Herausgegeben von

Prof. Dr. Matthias Bäcker, LL.M.

Prof. Dr. Jan-Hendrik Dietrich

Prof. Dr. Klaus Ferdinand Gärditz

Prof. Dr. Kurt Graulich

Prof. Dr. Christoph Gusy

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

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

Prof. Dr. Johannes Masing

Prof. Dr. Markus Möstl

Prof. Dr. Thomas Petri

Prof. Dr. Wolfgang Roth, LL.M.

Prof. Dr. Josef Ruthig

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

Prof. Dr. Dr. Markus Thiel

Dr. Dieter Weingärtner

Aus dem Inhalt

D. Kugelmann/A. Buchmann

Der Algorithmus und die Künstliche Intelligenz
als Ermittler – Zum Rechtsrahmen für sicherheits-
behördliche Datenanalysen und für den Einsatz
von Verfahren künstlicher Intelligenz

1

V. Ibold

Künstliche Intelligenz im Sicherheitsrecht –
Begründungsgebot quo vadis?

10

M. Löffelmann

Die Überwachungsgesamtrechnung

18

J. Puschke

Die Vorratsdatenspeicherung – eine (un)endliche
Geschichte?

23

C. Tombrink

Der Unabhängige Kontrollrat – ein Teil der Justiz?

28

E. Steiner

„Big Brother Watch/Centrum för Rättvisa“ –
Die strategische Fernmeldeaufklärung des Bundes-
nachrichtendienstes im Spiegel der Rechtsprechung
des Europäischen Gerichtshofes für Menschenrechte

32

BGH

Betrieb eines „Cyberbunkers“ durch eine kriminelle
Vereinigung (Anm. W. Barrot)

39



C.H. BECK

1/2024

15. Februar 2024

7. Jahrgang S. 1–44

www.gsz-beck.de



Q750202401

Zeitschrift für das Gesamte Sicherheitsrecht

Europäisches und Deutsches Sicherheitsrecht / Sicherheitspolitik

Schriftleitung: Prof. Dr. Jan-Hendrik Dietrich, Berlin
OStA beim BGH Dr. Tobias Engelstätter



2024

Editorial

Mario Germanol / Mark A. Zöller Big Data im Sicherheitsrecht III

GSZ aktuell

GSZ – In eigener Sache VII
Rechtsprechung in Pressemitteilungen VII
Rechtsprechung in Leitsätzen XI
Mitteilungen und amtliche Verlautbarungen XI
Literaturschau XVII

Aufsätze

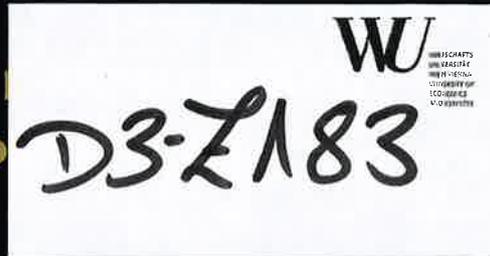
Dieter Kugelmann / Antonia Buchmann Der Algorithmus und die Künstliche Intelligenz als Ermittler – Zum Rechtsrahmen für sicherheitsbehördliche Datenanalysen und für den Einsatz von Verfahren künstlicher Intelligenz 1
Victoria Ibold Künstliche Intelligenz im Sicherheitsrecht – Begründungsgebot quo vadis? 10
Markus Löffelmann Die Überwachungsgesamtrechnung 18
Jens Puschke Die Vorratsdatenspeicherung – eine (un)endliche Geschichte? 23
Christian Tombrink Der Unabhängige Kontrollrat – ein Teil der Justiz? 28
Elisabeth Steiner „Big Brother Watch/Centrum för Rättvisa“ – Die strategische Fernmeldeaufklärung des Bundesnachrichtendienstes im Spiegel der Rechtsprechung des Europäischen Gerichtshofes für Menschenrechte 32

Buchbesprechungen

Immo Graf Malte Seyffarth: Möglichkeiten und Grenzen der Kontrolle von Polizeigewalt durch einen Bundespolizeibeauftragten 38

Rechtsprechung

BGH
12.9.2023 – 3 StR 306/22 Betrieb eines „Cyberbunkers“ durch eine kriminelle Vereinigung (Anm. Wolfgang Barrot) 39



FEBRUAR 2024

72. Jahrgang

Aus dem Inhalt

KREDITBEARBEITUNGSGEBÜHREN

ESAP

INFLATION-LINKED BONDS

HERAUSGEGEBEN VON DER
ÖSTERREICHISCHEN BANKWISSENSCHAFTLICHEN GESELLSCHAFT



Newsline	
<i>Franz Rudorfer</i>	79
Neues in Kürze	
<i>Dominik Damm</i>	97
Börseblick – Globale Aktienmarkt-Rally: Kann 2024 an 2023 anschließen?	
<i>Helge Rechberger</i>	100

ABHANDLUNGEN

Kreditbearbeitungsgebühren nach 4 Ob 59/22p	
<i>Sebastian Schumacher / Florian Wenda</i>	101

BERICHTE UND ANALYSEN

European Single Access Point (ESAP) – Das neue europäische Zugangsportale zu öffentlichen Informationen Teil 2: Die finalen ESAP-Rechtsakte samt Anmerkungen zur prospekt- und transparenzrechtlichen Umsetzung	
<i>Alexander Russ / Bianca Alina Schranz</i>	110
Inflation-linked/-indexed Bonds – Ein Überblick	
<i>Wolfgang Wild</i>	124
Was ist eigentlich ... Geld?	
<i>Ewald Judt / Claudia Klausegger</i>	133

RECHTSPRECHUNG DES OGH

2980. Geltungskontrolle einer Nachrangklausel. OGH 31. 5. 2023, 4 Ob 233/22a	135
2981. EuGVVO 2012: Zur Schriftform bei Gerichtsstandsvereinbarungen. OGH 25. 10. 2023, 2 Ob 179/23x	138
2982. Zur pfandrechtlichen Publizität bei der Verpfändung eines Warenlagers. OGH 10. 8. 2023, 5 Ob 221/22v	140
2983. Keine schuldbefreiende Wirkung bei zu Unrecht erfolgter Hinterlegung. OGH 24. 10. 2023, 7 Ob 105/23a	142
2984. FAGG: Zum Rücktrittsrecht bei automatischer Abo-Verlängerung. OGH 13. 11. 2023, 3 Ob 191/23v	144
2985. Zur Fälligkeit eines Darlehens. OGH 27. 6. 2023, 1 Ob 92/23w	146
2986. FX-Kredit: (Keine) Auswirkungen einer Nichtigkeit des Geldwechselvertrags. OGH 24. 10. 2023, 7 Ob 171/23g	146
2987. Finanzierungsleasing: Keine Ansprüche gegen Lieferanten. OGH 17. 10. 2023, 4 Ob 142/22v	147
2988. Abschlussprüferhaftung: Schaden wegen verzögerter Insolvenzeröffnung. OGH 24. 3. 2023, 6 Ob 135/22d	148
2989. Hypothek: Notariatsakt als materiell-rechtlich taugliche Grundlage für Eintragung? OGH 19. 7. 2023, 3 Ob 119/23f	149

2990. Zur europäischen Kontenpfländung, OGH 25. 5. 2023, 3 Ob 219/22k	150
2991. Irrtümliche Zahlung des Drittschuldners an „falschen“ Betreibenden, OGH 6. 9. 2023, 3 Ob 142/23p	150

BUCHBESPRECHUNG

Kryptotoken und Geldwäsche – Die geldwäscherechtliche Verpflichtetenstellung von Kryptointermediären im europäischen sowie deutschen Recht Von <i>Simon Biberacher</i> <i>Armin J. Kammel</i>	151
---	-----

WALTER HASLINGER PREIS 2024	96
------------------------------------	----

INNSBRUCKER FORUM FÜR BANK- UND VERSICHERUNGSRECHT 2024	123
--	-----

In diesem Heft inserieren:

FH BFI Wien EEC GmbH, S. 99; Linde Verlag, S. 109, 134; OeKB, U 2; Raiffeisen Bank International, U 3.

IMPRESSUM

Das Bank-Archiv ist eine unabhängige Fachzeitschrift für das gesamte Geld-, Bank- und Börsenwesen mit dem Ziel der Veröffentlichung einschlägiger Informationen für Wissenschaft und Praxis. Es wurde 1953 von o. Univ.-Prof. Dr. h.c. Dr. *Hans Krasensky* als Österreichisches Bank-Archiv begründet und wird seit 1988 als Bank-Archiv geführt (Zitierweise ÖBA). Für den Inhalt der einzelnen Beiträge tragen ausschließlich die Autoren die wissenschaftliche Verantwortung. Das Bank-Archiv veröffentlicht unter Abhandlungen ausschließlich Originalmanuskripte, Manuskripte sind an die Redaktion, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien, zu senden. Die Autoren verpflichten sich mit der Einsendung der Manuskripte, diese bis zur Entscheidung über die Annahme nicht anderweitig zur Veröffentlichung anzubieten. Für unaufgefordert eingereichte Manuskripte wird keine Gewähr übernommen. Für die Manuskriptrichtlinien siehe <http://www.bwg.at> > BankVerlag > ÖBA > Autoren-Richtlinien – Als Abhandlungen gekennzeichnete Beiträge unterliegen ausnahmslos dem international üblichen Double-Blind-Review-Verfahren.

Eigentümer und Herausgeber: Österreichische Bankwissenschaftliche Gesellschaft, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien, Tel.: +431/533 50 50, e-mail: office@bwg.at – Schriftleitung: Dr. *Markus Bunk* – Herausgeber: Univ.-Prof. Dr. *Peter Bydlinki*; Univ.-Prof. Dr. *Markus Dellinger*; Univ.-Prof. Dr. *Mathis Fister*; Univ.-Prof. Dr. Dr. h.c. *Susanne Kalss*, LL.M. (Florenz); RA Dr. *Markus Kellner*; Prof. (FH) Mag. *Otto Lucius*; ao. Univ.-Prof. Dr. *Roland Mestel*; RA Priv.-Doz. MMag. Dr. *Martin Oppitz*; Univ.-Prof. Dr. *Stephan Paul*; RA Univ.-Prof. Dr. *Christian Rabl*; Univ.-Prof. Dr. *Alexander Schopper*; Univ.-Prof. Dr. *Martin Spitzer*; Univ.-Prof. Dr. *Peter Steiner* – Herausgeberbeirat: Univ.-Prof. Dr. *Matthias Bank*, CFA; Hofrätin des OGH Hon.-Prof. Dr. *Wilma Dehn*; Prof. Dr. *Andreas Dombret*; Präsidentin des OGH i.R., Hon.-Prof. Dr. *Irmgard Griss*; Dir. Univ.-Prof. Dr. *Andreas Grünbichler*; Univ.-Prof. Dr. *Michael Hanke*; Prof. (FH) Dr. *Armin Kammel*, LL.M. (London), MBA (CLU); Hon.-Prof. Dr. *Bernhard Koch*; o. Univ.-Prof. i.R., DDr. h.c. *Helmut Koziol*; Univ.-Prof. Dr. *Brigitta Lurger*.

Offenlegung gem. § 25 Abs 1 bis 3 Mediengesetz: Bank Verlag Wien, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien. Unternehmensgegenstand: Verlag wissenschaftlicher Bücher und Zeitschriften, insb. der Zeitschrift BankArchiv, der Bankwissenschaftlichen Schriftenreihe und der Diskussionsreihe Bank & Börse. Der Bank Verlag Wien (in der Folge: Verlag) ist eine Abteilung der Österreichischen Bankwissenschaftlichen Gesellschaft, gemeinnütziger Verein, Geschäftsführer: Dr. *Markus Bunk*, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien, Tel.: +43 1 533 50 50.

Vertrieb: LINDE VERLAG Ges.m.b.H., Scheydgasse 24, A 1210 Wien, Tel.: +43 1 24 630, Gesellschafter: Frau *Anna Jentsch* (35%) und Herr *Benjamin Jentsch* (65%). Geschäftsführer: Mag. *Klaus Kornherr*, *Benjamin Jentsch*.

Herstellung: Satz: Dipl.-HTL-Ing. *Franz König*, BEd, Niederreiterberggasse 13/2/1, A 1230 Wien, Tel.: 0664/735 88 450; Druck: Donau Forum Druck GmbH, Walter-Jurmann-Gasse 9, A 1230 Wien, Tel.: 01/804 52 25.

Bestellinformation: ISSN 1015-1516, Erscheinungsweise: monatlich, Bestellungen nehmen jede Buchhandlung oder der Linde Verlag entgegen. Jahresabonnement 2024: € 347,60 inkl. Mehrwertsteuer zzgl. Versandkosten, Unterbleibt die Abbestellung, so läuft das Abonnement automatisch zu den jeweils gültigen Konditionen auf ein Jahr weiter. Abbestellungen sind nur zum Ende eines Jahrganges möglich und müssen bis jeweils spätestens 30. November schriftlich erfolgen. Der Bezugspreis ist im Voraus zahlbar. Anzeigenaufträge werden vom Linde Verlag, Fr. *Hladik*, Tel.: +431 24 630-19, E-Mail: gabriele.hladik@lindeverlag.at, entgegengenommen.

Digital Object Identifier (DOI): Seit Heft 1/2016 sind alle Beiträge im ÖBA zusätzlich mit einer DOI (z.B. <https://doi.org/10.47782/oeba20212101000101>) versehen. Ein Digital Object Identifier (DOI; deutsch Digitaler Objektbezeichner) ist ein eindeutiger und dauerhafter digitaler Identifikator, der vor allem für Online-Artikel wissenschaftlicher Fachzeitschriften verwendet wird. Mit einem DOI erleichtert man die Zitierbarkeit und Auffindbarkeit der digitalen Version eines Werkes. Ein DOI wird für jedes Dokument nur einmal festgelegt und bleibt (ähnlich wie eine ISBN) dauerhaft mit ihm verbunden. Das stellt sicher, dass ein Link über viele Jahre hinweg gültig bleibt, selbst wenn das digitale Dokument in späteren Jahren von einer anderen Plattform angeboten wird. Bitte berücksichtigen Sie bei der Recherche über DOI, dass es zwischen der Veröffentlichung des neuesten Hefts und der digitalen Zugriffsmöglichkeit einen technisch bedingten Zeitverzug von mehreren Tagen geben kann.

Urheberrechte: Die in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Alle Rechte, insbesondere das der Übersetzung in fremde Sprachen, vorbehalten. Der Rechtsschutz gilt auch gegenüber Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlages in irgendeiner Form reproduziert oder in eine von Maschinen, insbesondere von Datenverarbeitungsanlagen verwendbare Sprache übertragen werden. Auch die Rechte der Wiedergabe insbesondere durch Vortrag, Funk- und Fernsehsendungen, im Internet oder auf elektronischem, digitalem oder ähnlichem Wege bleiben vorbehalten.

Für den Fall der Annahme und Veröffentlichung des eingereichten Manuskriptes geht das zeitlich und räumlich unbeschränkte, ausschließliche Werknutzungsrecht für alle Sprachen von den Autoren an den Verlag über. Dies gilt insbesondere für das Recht auf Vervielfältigung in allen technischen Verfahren, der Verbreitung, öffentlichen Wiedergabe und Verwertung in jedweder, auch elektronischer Form. Letztere schließt insbesondere das Recht der Speicherung in Datenbanken, der Vervielfältigung auf Speichermedien aller Art, der Ausgabe aus Datenbanken in allen Formen einschließlich der Sendung sowie der Verbreitung von Vervielfältigungsstücken an die Benutzer von Datenbanken ein. Die Einreichung des Manuskriptes gilt als diesbezügliche Erklärung des Einverständnisses zur Einräumung sämtlicher Rechte durch die Autoren. Bei Beiträgen von Arbeitsgruppen wird vorausgesetzt, dass die Publikation von allen beteiligten Autoren genehmigt wurde und dass alle mit der Einräumung sämtlicher Rechte an den Verlag einverstanden sind.

Mit dem für Artikel und druckfertige Entscheidungen an den/die Verfasser zu vom Eigentümer und Herausgeber festgesetzten Sätzen geleisteten Honorar ist die Übertragung sämtlicher Rechte abgegolten. Zugleich erlischt damit die Ausschließlichkeit des eingeräumten Verlagsrechts nicht mit Ablauf des dem Jahr des Erscheinens des Beitrages folgenden Kalenderjahres. Dieser Zeitraum gilt keinesfalls für die Verwertung durch Datenbanken.

Es wird darauf verwiesen, dass alle Angaben in dieser Zeitschrift trotz sorgfältiger Bearbeitung ohne Gewähr erfolgen und eine Haftung des Verlages, des Herausgebers oder der Autoren ausgeschlossen ist. Die Wiedergabe von Gebrauchsnamen, Handelsnamen, Warenbezeichnungen usw. in dieser Zeitschrift berechtigt auch ohne besondere Kennzeichnung nicht zu der Annahme, dass solche Namen im Sinne der Waren- und Markenschutz-Gesetzgebung als frei zu betrachten wären und daher von jedermann benützt werden dürfen.

Es wird weiterhin auf die AGB für Zeitschriftenautoren des Linde Verlags verwiesen (www.lindeverlag.at/agb).

Die Autoren räumen dem Verlag für die Dauer des Vertrages alle durch die Verwertungsgesellschaft Literar Mechana wahrgenommenen Rechte und gesetzlichen Vergütungs- und Beteiligungsansprüche nach deren Satzung, Wahrnehmungsvertrag und Verteilungsplan zur gemeinsamen Einbringung ein. Die Autoren sind damit einverstanden, dass der Verlag den nach den jeweils geltenden Verteilungsplänen der Verwertungsgesellschaft Literar Mechana zustehenden Verlagsanteil direkt ausgezahlt erhält, wobei sich die Autoren verpflichten, der Literar Mechana gegenüber die Rechteeinräumung an den Verlag bei der Werkmeldung zu bestätigen. Der Autorenanteil bleibt davon unberührt. Für die Auszahlung und Abrechnung der durch die Verwertungsgesellschaften wahrgenommenen Rechte und gesetzlichen Vergütungs- und Beteiligungsansprüche gelten deren Verteilungsbestimmungen.

Das ÖBA richtet sich an alle Interessierten. Aus Gründen der besseren Lesbarkeit wird in den Texten die maskuline Form verwendet.

BANKARCHIV

INFORMATIONENRECHT

DATENSCHUTZ – E-COMMERCE – GEISTIGES E



D3-Z297

Februar 2024 / Heft 1, Seiten 1-124 (12. Jahrgang)



- 1 Editorial: Disney® 2024 – Das Jahr, in dem Steamboat Willie urheberrechtsfrei geworden ist?
- 6 Kurznachrichten und -beiträge (zusammengestellt von Peter Burgstaller)

Aufsätze

- 7 Elektronische Signaturen: Rechtsrahmen, Arten und Besonderheiten
Manuel Löw
- 12 Der Schutz des Geschäftsgeheimnisses in Gerichtsverfahren
Georg Bruckmüller
- 16 Datenzugang nach dem Data Act und dem Digital Markets Act –
Game-Changer für Start-ups?
Stefan Humer
- 21 Behörde als datenschutzrechtlich Verantwortlicher
(zugleich Anmerkung zu BVwG 14.12.2023, W256 2232894-1/27E)
Andreas Gerhartl

Judikaturspiegel

- 25 Sammlung ausgewählter informationsrechtlicher Entscheidungen österreichischer,
deutscher und europäischer Spruchkörper (ZIIR-Slg 2024/1 – 2024/22)

Judikatur

- 30 Datenschutzrecht
- 67 E-Commerce Recht
- 80 Lauterkeits- und Immaterialgüterrecht
- 107 Persönlichkeits- und Medienrecht

EuGH Vorlagefragen**Service-Teil**

Herausgeberredaktion: P. Burgstaller, C. Thiele

Herausgeber: T. Höhne, A. Wiebe

INHALT

EDITORIAL

- 1 Disney® 2024 – Das Jahr, in dem Steamboat Willie urheberrechtsfrei geworden ist?

KURZNACHRICHTEN UND -BEITRÄGE / TAGUNGSBERICHTE

- 6 Aktuelle Ereignisse und Entwicklungen zum Informationsrecht
Peter Burgstaller

AUFSÄTZE

- 7 Elektronische Signaturen: Rechtsrahmen, Arten und Besonderheiten
Manuel Löw
- 12 Der Schutz des Geschäftsgeheimnisses in Gerichtsverfahren
Georg Bruckmüller
- 16 Datenzugang nach dem Data Act und dem Digital Markets Act – Game-Changer für Start-ups?
Stefan Humer
- 21 Behörde als datenschutzrechtlich Verantwortlicher (zugleich Anmerkung zu BVwG 14.12.2023, W256 2232894-1/27E)
Andreas Gerhartl

JUDIKATURSPIEGEL

- 25 Sammlung ausgewählter informationsrechtlicher Entscheidungen österreichischer, deutscher und europäischer Spruchkörper (ZIIR-Slg 2024/1 – 2024/22)

JUDIKATUR

DATENSCHUTZRECHT

- 30 BVwG: Datenschutzrechtliche Rollenverteilung beim Arbeitsmarktservice
BVwG Erkenntnis vom 14.12.2023, W256 2232894-1 – *Behörde im Datenschutz*
(Anmerkung von Andreas Gerhartl)
- 34 VfGH: Verfassungswidrigkeit von Teilen der StPO betreffend Handsicherstellung
VfGH Erkenntnis vom 14.12.2023, G 352/2021-46 – *Handysicherung*
(Anmerkung von Clemens Thiele)
- 52 EuG: Abgrenzung zwischen Pseudonymisierung und Anonymisierung
EuG Urteil vom 26.4.2023, T-557/20 – *SRB vs EDSB*
- 63 EuGH: Keine Bagatellgrenze für Schäden aus Datenschutzverletzungen
EuGH Urteil vom 14.12.2023, C-456/22 – *Gemeinde Ummendorf*
(Anmerkung von Clemens Thiele)

E-COMMERCE RECHT

- 67 OGH: Kein nochmaliges Rücktrittsrecht nach Online-Testangebot
OGH Urteil vom 13.11.2023, 3 Ob 191/23v – *Sofatutor III*
(Anmerkung von Clemens Thiele)
- 71 EuGH: Keine abstrakt generellen Pflichten aus dem KoPI-G für Plattformbetreiber mit Sitz in einem anderen EU-Mitgliedstaat
EuGH Urteil vom 9.11.2023, C-376/22 – *KoPI-G*

LAUTERKEITS- UND IMMATERIALGÜTERRECHT

- 80 OGH: Widerspruch gegen das Rückrufrecht bei unzureichendem Gebrauch auch bei gewerbsmäßig hergestellten Filmwerken
OGH Urteil vom 17.10.2023, 4 Ob 59/23i – *Rückrufrecht bei Filmwerken*
(Anmerkung von Peter Burgstaller)
- 85 OGH: Zulässige Markenkritik bei gesellschaftspolitischen Aussagen
OGH Beschluss vom 17.10.2023, 4 Ob 13/23z – *SPAR T Tierleid*
(Anmerkung von Clemens Thiele)
- 97 BGH: Irreführende Produktwerbung und Fassung des Unterlassungstenors bei Verknüpfung mehrerer Verletzungsformen durch „und/oder“
BGH Urteil vom 2.6.2023, I ZR 93/21 – *7 x mehr*
(Anmerkung von Clemens Thiele)

PERSÖNLICHKEITS- UND MEDIENRECHT

- 107 OGH: Beleidigung der Studierenden durch Universitätsprofessorin als Entlassungsgrund
OGH Beschluss vom 27.6.2023, 8 ObA 36/23m – *Studierende Analphabeten*
(Anmerkung von Clemens Thiele)
- 110 HG Wien: Meinungsäußerung im Zuge politischer Auseinandersetzungen
HG Wien Urteil vom 18.7.2023, 55 Cg 33/23y – *Guantanamo*

EuGH VORLAGEFRAGEN

SERVICE-TEIL

- 119 Rezensionen
- 120 Herausgeberredaktion / Herausgeber / Beirat
- 121 Autoren
- 122 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

2/2024

GA

Begründet 1853

Goldammer's
Archiv für Strafrecht

171. Jahrgang

15. Februar 2024

Herausgegeben von:

Prof. Dr. Martin Asholt · Prof. Dr. Armin Engländer · Prof.



D3-Z273

- > **Brian Valerius** – Kunstgerechtes Operieren in Zeiten Künstlicher Intelligenz 61
- > **Andrea Elisabeth Busch** – Die Zeit der Tat (§ 8 StGB) und das unmittelbare Ansetzen (§ 22 StGB) des mittelbaren Täters ... 77
- > **Frank Zieschang** – Die Fälschung von Gesundheitszeugnissen gem. § 277 a.F. StGB und ihr Verhältnis zur Urkundenfälschung gem. § 267 StGB 94
- > **Christoph Krehl** – Andreas Hamacher/Günter Krings/Sven-Joachim Otto (Hrsg.), Glücksspielrecht, Handkommentar. 107
- > **Bernd Hecker** – Fabian Schäfer, Zur strafrechtlichen Bewertung der Sterbehilfe de lege lata und de lege ferenda – ein liberaler Entwurf. 110
- > **Peter Gröschler** – Susanne Lepsius (Hrsg.), Juristische Glossierungstechniken als Mittel rechtswissenschaftlicher Rationalisierungen. 114
- > **Matthias Pulte** – Frank Czerner, (Neu-)Justierung und -Auslegung der Strafzwecke im Corpus Juris Canonici aufgrund der apostolischen Konstitution Pascite gregem Dei (cann. 1311 § 2 ff., 1752, 16-18, 1399 CIC). 118



C.F. Müller

goldammers-archiv.de



286202312402



Goldammer's Archiv für Strafrecht

171. Jahrgang | Heft 2 | 15. Februar 2024



Inhalt

goldammers-archiv.de

Abhandlungen

Professor Dr. Brian Valerius, Passau – Kunstgerechtes Operieren in Zeiten Künstlicher Intelligenz	61
Akad. Rätin a.Z. Dr. Andrea Elisabeth Busch, Osnabrück – Die Zeit der Tat (§ 8 StGB) und das unmittelbare Ansetzen (§ 22 StGB) des mittelbaren Täters	77
Professor Dr. Frank Zieschang, Würzburg – Die Fälschung von Gesundheitszeugnissen gem. § 277 a.F. StGB und ihr Verhältnis zur Urkundenfälschung gem. § 267 StGB – Zugleich Besprechung von BGH, Urteil vom 10.11.2022 – 5 StR 283/22	94

Schrifttum

Richter am BGH Dr. Christoph Krehl, Karlsruhe – Andreas Hamacher/Günter Krings/Sven-Joachim Otto (Hrsg.), Glücksspielrecht, Handkommentar.	107
Professor Dr. Bernd Hecker, Universität Tübingen – Fabian Schäfer, Zur strafrechtlichen Bewertung der Sterbehilfe de lege lata und de lege ferenda – ein liberaler Entwurf.	110
Professor Dr. Peter Gröschler, Mainz – Susanne Lepsius (Hrsg.), Juristische Glossierungstechniken als Mittel rechtswissenschaftlicher Rationalisierungen. – Erfahrungen aus dem europäischen Mittelalter – vor und neben den großen ‚Glossae ordinariae‘.	114
Professor Dr. phil.habil., lic. iur. can., Dipl. Theol. Matthias Pulte, Mainz – Frank Czerner, (Neu-)Justierung und -Auslegung der Strafzwecke im Corpus Juris Canonici aufgrund der apostolischen Konstitution Pascite gregem Dei (cann. 1311 § 2 ff., 1752, 16–18, 1399 CIC).	118

6 | 2024

45. Jahrgang
9. Februar 2024
S. 265-320
PVSt 8559

ZIP

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z197



Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

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

zip-online.de

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

Zwei, die zusammengehören:
ZEITSCHRIFT



Profitieren Sie von Ihrer
ONLINE-DATENBANK

Mit
EWIR 3/2024

- Aufsätze** >
- Christian Brünkmans** – Die Einbettung eines Pre-Pack-Verfahrens in die deutsche Insolvenzordnung 265
 - Martin Schmidt-Kessel** – Die Telefonnummer und die Widerrufsbelehrung beim Fernabsatz 272
 - Annabel Dornauer** – Greenwashing im Fokus lauterkeitsrechtlicher Gesetzgebung und Rechtsprechung 282
- Rechtsprechung** >
- Keine Haftung der BaFin gegenüber Anlegern im Wirecard-Bilanzskandal (BGH, Beschl. v. 10.1.2024 – III ZR 57/23) 292
 - Zur Haftung des Verkäufers wegen Verweigerung der Rücknahme der mangelhaften Kaufsache nach Rücktritt des Käufers (BGH, Urt. v. 29.11.2023 – VIII ZR 164/21) 301
 - Nachträgliche Zulassung einer Rechtsbeschwerde durch Beschwerdegericht nur nach zulässiger und begründeter Anhöhrungsrüge (BGH, Beschl. v. 21.9.2023 – IX ZB 52/22) 306
 - Treuwidrigkeit der Insolvenzanfechtung von Darlehenszahlungen nach Leistung eines Ablösebetrags auf bestehende Absonderungsrechte der Anfechtungsgegnerin durch Verwalter (OLG Düsseldorf, Beschl. v. 8.1.2024 – I-12 U 31/23) 308
 - Beabsichtigte Änderung der Rechtsprechung zur Sanktion für Fehler im Anzeigeverfahren bei Massenentlassungen (BAG, Beschl. v. 14.12.2023 – 6 AZR 157/22 (B)) 314

ottoschmidt





Zeitschrift für Wirtschaftsrecht



Herausgeber:

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

Gründungsherausgeber:

RA Dr. Bruno M. Kübler†, Köln/Dresden

Herausgeberbeirat:

Prof. Dr. Holger Altmeppen · Prof. Dr. Christian Armbrüster · Vors. Richter am BGH a.D. Prof. Dr. Alfred Bergmann
Prof. Dr. Georg Bitter · Prof. Dr. Moritz Brinkmann · Prof. Dr. Ulrich Ehrlicke · Prof. Dr. Horst Eidenmüller ·
Prof. Dr. Dr. h.c. Dr. h.c. Holger Fleischer · RA Dr. Burkard Göpfert · Vors. Richter am BGH a.D. Prof. Dr. Wulf Goette
MinDir. Marie Luise Graf-Schlöcker · 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. Dirk A. Verse · RA Prof. Dr. Friedrich Graf von Westphalen

Inhalt

zip-online.de

Aufsätze

Christian Brünkman – Die Einbettung eines Pre-Pack-Verfahrens in die deutsche Insolvenzordnung

Der EU-Richtlinienentwurf zur Harmonisierung bestimmter Aspekte des Insolvenzrechts (sog. „Insolvency III“) wurde bereits an anderer Stelle (Brünkman, ZIP 2023, 2547) analysiert und die Einführung eines europaweiten Pre-Pack-Verfahrens grundsätzlich begrüßt. Der nachfolgende Beitrag erörtert die Umsetzung der Richtlinie in die deutsche Rechtsordnung. 265

Martin Schmidt-Kessel – Die Telefonnummer und die Widerrufsbelehrung beim Fernabsatz – Zu den Folgen schlechter Richtlinienumsetzung

Die Vorgaben für die maßgebenden Kommunikationsmittel sind ein Musterbeispiel für Qualitätsprobleme in der europäischen wie deutsche Widerrufsgesetzgebung. Insbesondere wann seitens des Unternehmers in der Widerrufsbelehrung anzugeben ist oder war, lässt sich weder durch einen Blick ins Gesetz noch durch Konsultation von Rechtsprechung und Schrifttum hinreichend sicher beantworten. 272

Annabel Dornauer – Greenwashing im Fokus lauterkeitsrechtlicher Gesetzgebung und Rechtsprechung

Im Hinblick auf die Richtlinie zur Stärkung der Verbraucher für den ökologischen Wandel, die am 17. Januar 2024 vom Europäischen Parlament angenommen wurde, soll der nachfolgende Beitrag einen Überblick über aktuelle lauterkeitsrechtliche Entwicklungen im Bereich des Greenwashing geben. Betrachtet werden dabei sowohl die Ebene des nationalen Rechts als auch die europäische Gesetzgebung. 282

Rechtsprechung

Bank- und Kreditsicherungsrecht

Klauseln zu Verwahrentgelten bei Giro- und Tagesgeldkonten zulässig (KG, Urt. v. 9.8.2023 – 26 U 129/21)..... 286



Inhalt

Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht**Keine Haftung der BaFin gegenüber Anlegern im Wirecard-Bilanzskandal**

Zur finanziellen Eingliederung bei qualifiziertem Mehrheitserfordernis

Keine Aussetzung eines Anmeldeverfahrens wegen Geschäftsführerwechsels trotz anhängigen Rechtsstreits über die Anmeldung bei fehlender Erfolgsaussicht der Klage

Kein Anspruch des GmbH-Fremdgeschäftsführers auf Erlass einer einstweiligen Verfügung gegen Mitgeschäftsführer auf Unterlassung der Geschäftsführung

(BGH, Beschl. v. 10.1.2024 – III ZR 57/23) 292

(BFH, Urt. v. 9.8.2023 – I R 50/20) 295

(KG, Beschl. v. 20.7.2023 – 22 W 30/23) 298

(OLG Saarbrücken, Urt. v. 14.6.2023 – 1 U 91/22 [Ls.]) 301

Vertrags- und Haftungsrecht**Verletzung von Rücksichtnahmepflichten im Rückgewährschuldverhältnis durch Weigerung des Verkäufers zur Rücknahme der mangelhaften Kaufsache nach Rücktritt des Käufers**

(BGH, Urt. v. 29.11.2023 – VIII ZR 164/21) 301

Insolvenz- und Sanierungsrecht**Nachträgliche Zulassung einer Rechtsbeschwerde durch Beschwerdegericht nur nach zulässiger und begründeter Anhörungsrüge**

(BGH, Beschl. v. 21.9.2023 – IX ZB 52/22) 306

Treuwidrigkeit der Insolvenzanfechtung von Darlehenszahlungen nach Leistung eines Ablösebetrags auf bestehende Absonderungsrechte der Anfechtungsgegnerin durch Verwalter

(OLG Düsseldorf, Beschl. v. 8.1.2024 – I-12 U 31/23) 308

Zur Kenntnisnahme einer Krankenkasse von der Zahlungsunfähigkeit des Schuldners bei Einschaltung einer Servicegesellschaft zur Bearbeitung von Faxeingängen

(AG Hamburg-Barmbek, Urt. v. 11.4.2023 – 816 C 190/22) ... 311

Arbeits- und Sozialrecht**Beabsichtigte Änderung der Rechtsprechung zur Sanktion für Fehler im Anzeigeverfahren bei Massenentlassungen**

(BAG, Vorlagebeschl. v. 14.12.2023 – 6 AZR 157/22 (B)) 314

Willkürkontrolle tariflicher Erschwerniszuschläge

(BAG, Urt. v. 20.7.2023 – 6 AZR 256/22 [Ls.]) 320

ZIP Report**Aktuelle Rechtsprechung**

EuGH: Kein immaterieller Schaden bei „ungutem Gefühl“ aufgrund eines Datenmissbrauchs R4

BVerfG: Verfassungsbeschwerde wegen Verwendung nur einer Kamera ohne Zoomfunktion in Videoverhandlung erfolglos R4

BGH: Verjährung des Vergütungsanspruchs des Bauträgers für Grundstücksanteil und Eigentumswohnung in zehn Jahren R4

Beratung mit
eingebauter Weitsicht.
Otto Schmidt online

Kapp/Ebeling
**Erbschafts-
steuerrecht**

Beratermodul

4
Wochen
gratis
nutzen!

Das Beratermodul für steuergünstige
Verfügungen und Nachfolgen.

56 € pro Monat für 3 Nutzer
otto-schmidt.de/ka-modul

Inhalt

BAG: EuGH-Vorlage zu den Rechtsfolgen von Fehlern im Anzeigeverfahren bei Massenentlassungen R5

Gesetzgebung

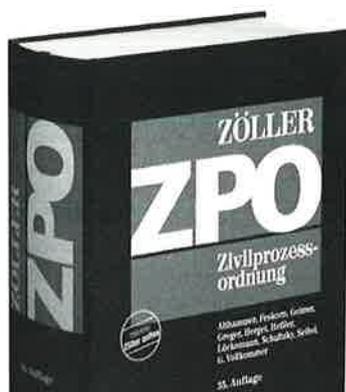
BMJ: RefE zur Reform des Schiedsverfahrensrechts R5

Was gab's in Brüssel?

Einleitung von vier Vertragsverletzungsverfahren gegen Berlin 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.**



Der neue Zöller ist da!

Die Neuauflage bringt alle Gesetzesänderungen umfassend und vorausschauend auf den Punkt, auch die allerjüngsten. Daher gilt: **Der Zöller in der 35. Auflage – erneut ein Muss für jeden Prozessualisten!**

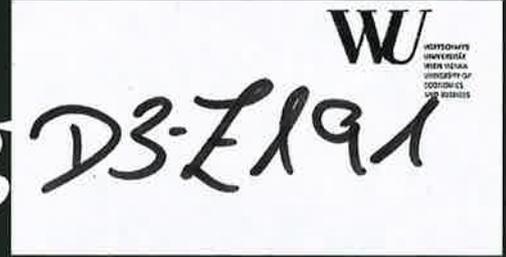
Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter otto-schmidt.de



Österreichische Post AG
Verlag Manz,
Guthell Schoder Gasse 17,
1230 Wien
ISSN 2075-6399

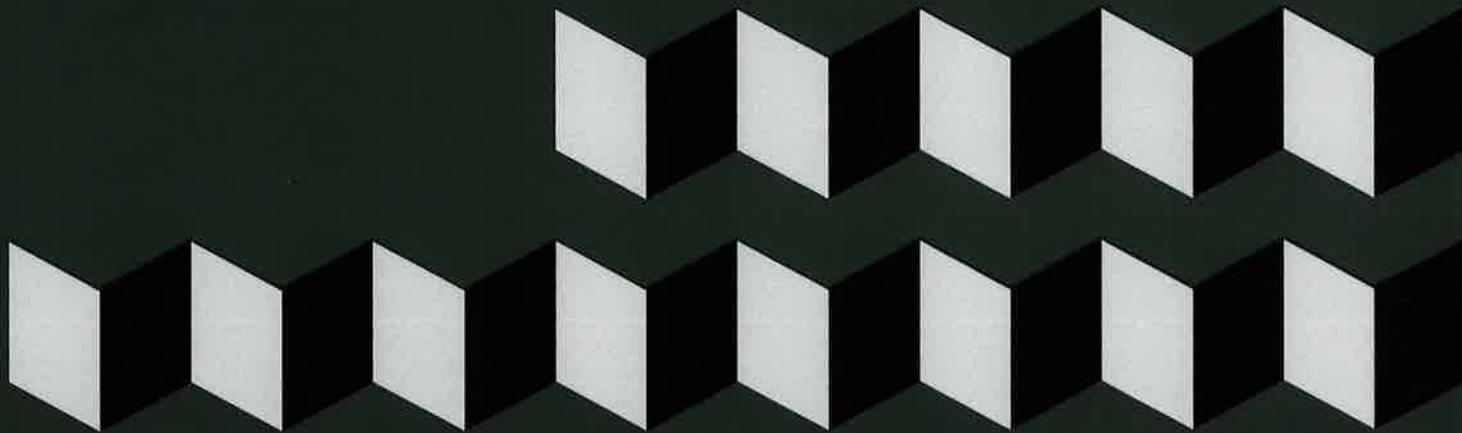
Die Privatstiftung

Nationales und internationales Stiftungsrecht



Schriftleitung

Johannes Gasser, Georg Kodek, Daniel Varro, Johannes Zollner



156 | Beiträge

Fehlerhafte Beendigung einer Stiftung und Organstellung

Martin Schauer

166 |

Die Übertragung stiller Reserven aus Beteiligungsveräußerungen bei Privatstiftungen

Manfred Mauk, Berndt Zinnöcker

172 | Rechtsprechung

Gesamt- oder Teilnichtigkeit von Änderungen der Stiftungserklärung

Johannes Zollner

Inhalt

Editorial

- Die Konstante ist die Veränderung im Steuerrecht:
Vermögenssteuer vor der Tür 153
Daniel Varro

PSR aktuell 155

Beiträge

- Fehlerhafte Beendigung einer Stiftung und
Organstellung 156
Eine Untersuchung nach liechtensteinischem Recht
Martin Schauer
- 30 Jahre Privatstiftung – Gedanken zum „runden“
Geburtstag 161
Georg Kodek
- Die Übertragung stiller Reserven aus
Beteiligungsveräußerungen bei Privatstiftungen 166
Auswirkungen auf Altfälle im Lichte des
Abgabenänderungsgesetzes 2023
Manfred Mauk, Berndt Zinnöcker

Rechtsprechung

- Zur Rechtsmittellegitimation von Begünstigten im
Verfahren nach § 17 Abs 5 PSG 170
Stiftungsrecht Österreich OGH 30. 8. 2023, 6 Ob 118/23f
- Gesamt- oder Teilnichtigkeit von Änderungen der
Stiftungserklärung 172
Stiftungsrecht Österreich OGH 25. 9. 2023, 6 Ob 67/23f
(Johannes Zollner)
- Zur Antragsbefugnis von Beiratsmitgliedern nach
§ 244 Abs 7 UGB 176
Stiftungsrecht Österreich OLG Innsbruck 27. 6. 2023, 3 R 58/23p

- Missachtet der berufshaftpflichtversicherte Stiftungsrat
eine diesen bei der Stiftungsverwaltung treffende
„Kardinalpflicht“, profitiert der Versicherer unter
Umständen von einem Indizienbeweis im
Haftpflichtprozess 183
Stiftungsrecht Liechtenstein FL OGH 5. 5. 2023, 09 CG.2021–299

- Keine Parteistellung und keine Informationsrechte für
diskretionäre Trustbegünstigte – auch nicht über Umwege
der Akteneinsicht 190
Stiftungsrecht Liechtenstein FL OG 15. 12. 2022, 07 HG 2020.27

- Anerkennung ausländischer Sachwalter von Stiftern und
Begünstigten – die Geltendmachung von
Auskunftsansprüchen durch sie ist nicht
rechtsmissbräuchlich 192
Stiftungsrecht Liechtenstein FL OG 26. 1. 2023, 06 HG 2022.103

Literaturübersicht 197

Impressum auf der 2. Umschlagseite

DIE PRIVATSTIFTUNG Nationales und internationales Stiftungsrecht 15. Jahrgang 2023

IMPRESSUM gem. § 24 MedienG. **Offenlegung** gem. § 25 MedienG und Angaben zu § 5 ECG abrufbar unter <https://www.manz.at/impressum> **Medieninhaber und Herausgeber:** MANZ'sche Verlags- und Universitätsbuchhandlung GmbH. **Anschrift:** Kohlmarkt 16, 1010 Wien. **Verlagsadresse:** Johannesgasse 23, 1010 Wien (verlag@manz.at). **Schriftleitung:** RA Dr. Johannes Gasser, LL.M., TEP; Präsident d. OGH Univ.-Prof. Dr. Georg E. Kodek, LL.M.; MMag. Dr. Daniel Varro, LL.M.; Univ.-Prof. Dr. Johannes Zollner. **Entscheidungsbe- arbeiter:** Philipp Karl Friedl. **Verlagsredaktion:** Mag. Markus Schrom, Johannesgasse 23, 1010 Wien, E-Mail: markus.schrom@manz.at **Hersteller:** Prime Rate Kft., 1044 Budapest. **Herstellungsort:** Budapest, Ungarn. **Verlagsort:** Wien, Österreich. **Zitiervorschlag:** PSR 2023/Nummer. **Anzeigenkontakt:** Stefan Dallinger, Tel: (01) 531 61-114, Fax: (01) 531 61-596, E-Mail: stefan.dallinger@manz.at **Bezugsbedingungen:** Die Zeitschrift PSR erscheint 4x jährlich. Der Bezugspreis 2023 beträgt € 445,- (inkl Versand in Österreich). Einzelheft € 133,50. Auslandspreise auf Anfrage. Nicht rechtzeitig vor ihrem Ablauf abbestellte Abonnements gelten für ein weiteres Jahr als erneuert. Abbestellungen müssen schriftlich bis spätestens 18. November des laufenden Abojahres beim Verlag einlangen. **Manuskripte und Zuschriften erbitten wir an folgende Adresse:** E-Mail: markus.schrom@manz.at. Wir bitten Sie, die Formatvorlagen zu verwenden (zum Download unter www.manz.at/formatvorlagen) und sich an die im Auftrag des Österreichischen Juristentages herausge- gebenen „Abkürzungs- und Zitierregeln der österreichischen Rechtssprache und europarechtlicher Rechtsquellen (AZR)“, 8. Aufl (Verlag MANZ, 2019), zu halten. **Urheberrechte:** Sämtliche Rechte, insbesondere das Recht der Vervielfältigung und Verbreitung sowie der Übersetzung, sind vorbehalten. Kein Teil der Zeitschrift darf in irgendeiner Form (durch Fotokopie, Mikrofilm oder ein anderes Verfahren) ohne schriftliche Genehmigung des Verlags reproduziert oder unter Verwendung elektronischer Systeme gespeichert, verar- beitet, vervielfältigt oder verbreitet werden. **Haftungsausschluss:** Sämtliche Angaben in dieser Zeitschrift erfolgen trotz sorgfältiger Bearbeitung ohne Gewähr. Eine Haftung der Autoren, der Herausgeber sowie des Verlags ist ausgeschlossen. **Fotocredits:** Johannes Gasser: Daniel Ospelt, Ospelt Photography; Georg E. Kodek: Weinwurm Fotografie; Daniel Varro: Universität für Weiterbildung Krems; Johannes Zollner: privat; Martin Schauer: privat; Manfred Mauk: BDO Austria; Berndt Zinnöcker: BDO Austria. **Grafisches Konzept:** Michael Fürsinn für buero8, 1070 Wien (buero8.com). **Covergestaltung:** DMC 01 Consulting & Development GmbH, 1060 Wien (dmcgroup.eu).

D3-Z157

Aus dem Inhalt

Philipp Glahé

History as a Problem? On the Historical
Self-Perception of the Max Planck Institute
for Comparative Public Law and Inter-
national Law

565

Sonderheft zum Thema:

Die völkerrechtsfreundliche Verfassung –
Ein Grundsatz im deutsch-österreichisch-
schweizerischen Rechtsvergleich

Symposium 20.-21. November 2022 an der
Universität Innsbruck

Einleitung:

Andreas Th. Müller und Werner Schroeder

579

Mit Beiträgen von:

Anne Peters, Mehrdad Payandeh, Markus Vašek,
Oliver Diggelmann, Hans-Georg Dederer,
Karl Stöger, Maria Stemmler, Monika Polzin,
Andreas Th. Müller, Evelyne Schmid, Stefanie
Schmahl, Katharina Pabel, Helen Keller und
Anja Dillena, Andreas Paulus, Helmut Tichy,
Martin Wyss

587



Comment

Philipp Glahé: History as a Problem? On the Historical Self-Perception of the Max Planck Institute for Comparative Public Law and International Law 565

Abhandlungen

Andreas Th. Müller / Werner Schroeder: Völkerrechtsfreundliche Verfassung – Ein Grundsatz im deutsch-österreichisch-schweizerischen Rechtsvergleich 579

Anne Peters: Völkerrechtsfreundlichkeit – mehr als ein Lippenbekenntnis 587

Mehrdad Payandeh: Verfassungsrechtliche Grundlagen der Völkerrechtsfreundlichkeit in Deutschland 609

Markus Vašek: Verfassungsrechtliche Grundlagen der „Völkerrechtsfreundlichkeit“ – Österreich 629

Oliver Diggelmann: Die „Völkerrechtsfreundlichkeit“ der Bundesverfassung: Zum Zusammenspiel von Erzeugungs- und Aufnahmeebene 647

Hans-Georg Dederer: Unmittelbare Anwendbarkeit von völkerrechtlichen Verträgen und Völkergewohnheitsrecht – Deutschland 671

Karl Stöger: Landesbericht Österreich: Unmittelbare Anwendbarkeit von völkerrechtlichen Verträgen und Völkergewohnheitsrecht 695

Maria Stemmler: Völkerrechtsfreundlichkeit im schweizerischen Recht: Das Beispiel der unmittelbaren Anwendbarkeit von Völkerrecht 717

Monika Polzin: Reichweite und Grenzen der völkerrechtskonformen Interpretation des Grundgesetzes 741

Andreas Th. Müller: Reichweite und Grenzen der völkerrechtskonformen Interpretation in Österreich 761

Evelyne Schmid: Völkerrechtskonforme Auslegung aus schweizerischer Sicht: Ein Randphänomen? 783

Stefanie Schmahl: Rechtliche Auswirkungen des grundgesetzlichen Prinzips der Völkerrechtsfreundlichkeit auf das Verhältnis zwischen deutscher Rechtsordnung und Europäischer Menschenrechtskonvention 805

<i>Katharina Pabel</i> : Rechtliche Implikationen der Völkerrechtsfreundlichkeit: Sonderfall EMRK und EGMR – Österreich	827
<i>Helen Keller / Anja Dillena</i> : EMRK-Freundlichkeit der Bundesverfassung kritisch beleuchtet	847
<i>Andreas Paulus</i> : Völkerrechtsfreundlichkeit in der Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts	869
<i>Helmut Tichy</i> : Die Völkerrechtsfreundlichkeit der österreichischen Verfassung aus der Sicht der Verwaltung	893
<i>Martin Wyss</i> : Die schweizerische Bundesversammlung und das Völker- recht – Spurensuche zwischen Verfassungsrecht und politischer Praxis	903

Rezensionsaufsatz

<i>Gwinyai Machona</i> : Die Abwesenheit des Rechts bei kolonialem „Kulturgüterraub“, zugleich eine Besprechung von Gouaffo/ Savoy et al. (Hrsg.), Atlas der Abwesenheit: Kameruns Kulturerbe in Deutschland	925
---	-----

Buchbesprechungen

<i>Dann, Philipp, Feichtner, Isabel and von Bernstorff, Jochen</i> (eds.): (Post)Koloniale Rechtswissenschaft (<i>Jan Klabbers</i>)	949
--	-----

7 | 2024

45. Jahrgang
16. Februar 2024
S. 321-376
PVSt 8559



DS-Z197



Zeitschrift für Wirtschaftsre

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

zip-online.de

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

Zwei, die zusammengehören:
ZEITSCHRIFT



Profitieren Sie von Ihrer
ONLINE-DATENBANK

Aufsätze >	Lars Klöhn / Jacob Zell – Die Aussetzung des Ausgangsverfahrens gem. § 8 KapMuG – warum der XI. Senat seine Rechtsprechung korrigieren muss 321
	Marc-Philipp Weller / Theresa Hößl / Camilla Seemann – Klimaneutrale Unternehmen – Ein Definitionsversuch 330
	Kathrin Eidenmüller / Conor McLaughlin / Horst Eidenmüller – Gestaltung effizienter gerichtlicher Streitbeilegungssysteme in einer digitalen Welt – eine empirische Untersuchung 340
Rechtsprechung >	Rechtskenntnis für Beginn der Verjährungsfrist erforderlich (EuGH, UrT. v. 25.1.2024 – C-810/21–C-813/21) 342
	Keine Umwandlung des Arbeitsverhältnisses eines Fremdgeschäftsführers in freies Dienstverhältnis durch Unternehmensumwandlung (LAG Düsseldorf, Beschl. v. 7.12.2023 – 3 Ta 273/23) 351
	Zur Unwirksamkeit einer „Sicherungsabtretungs“-AGB in Vertrag über Kfz-Schadensgutachten (BGH, UrT. v. 10.10.2023 – VI ZR 257/22) 353
	Zur Nebeninterventionsberechtigung eines Insolvenzgläubigers in Prozess des Insolvenzverwalters (OLG Oldenburg, Beschl. v. 27.9.2023 – 3 W 37/23) 357
	Nachwirkung von Kollektivnormen bei Betriebsübergang (BAG, UrT. v. 19.9.2023 – 1 AZR 281/22) 365

ottoschmidt



86209702407



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 Allmeppen · 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. Dirk A. Verse · RA Prof. Dr. Friedrich Graf von Westphalen

Inhalt

zip-online.de

Aufsätze

Lars Klöhn / Jacob Zell – Die Aussetzung des Ausgangsverfahrens gem. § 8 KapMuG – warum der XI. Senat seine Rechtsprechung korrigieren muss

Anlegerklagen haben Konjunktur, man denke nur an die Fälle VW und Porsche (Diesel), EY (Wirecard) und Bayer (Monsanto). Kaum eine Frage ist dabei so bedeutsam wie die, unter welchen Voraussetzungen das Prozessgericht den Einzelrechtsstreit gem. § 8 KapMuG aussetzen muss. Der XI. Zivilsenat des BGH hat eine sehr restriktive Linie eingenommen. 321

Marc-Philippe Weller / Theresa Hößl / Camilla Seemann – Klimaneutrale Unternehmen – Ein Definitionsversuch

Die Corporate Sustainability Reporting Directive und die Corporate Sustainability Due Diligence Directive machen den Zustand der Klimaneutralität zu einer (rechtlichen) Zielvorgabe für Unternehmen. § 18 EnEFG adressiert neuerdings ebenfalls „klimaneutrale Unternehmen“. Allerdings entbehrt der Rechtsbegriff der Klimaneutralität bisher einer verbindlichen Definition durch den Gesetzgeber. 330

Kathrin Eidenmüller / Conor McLaughlin / Horst Eidenmüller – Gestaltung effizienter gerichtlicher Streitbeilegungssysteme in einer digitalen Welt – eine empirische Untersuchung

In diesem Beitrag fassen wir die Ergebnisse einer empirischen Studie zur Gestaltung effizienter gerichtlicher Streitbeilegungssysteme für Handelsstreitigkeiten (B2B) in einer digitalen Welt zusammen. Die der Studie zugrunde liegenden Daten zu den Nutzerpräferenzen wurden 2022/2023 erhoben. 340



Inhalt

Rechtsprechung**Bank- und Kreditsicherungsrecht**

Rechtskenntnis für Beginn der Verjährungsfrist erforderlich

(EuGH, Urt. v. 25.1.2024 – C-810/21–C-813/21 – Caixabank (Prescription de remboursement des frais hypothécaires)) 342

Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

Erreichen der Beteiligungsschwelle von 10 % des Grund- oder Stammkapitals durch aus Sicht des Erwerbers wirtschaftlich einheitlichen Erwerbsvorgang mit mehreren Veräußerern

(BFH, Urt. v. 6.9.2023 – I R 16/21) 346

Zur Auslegung einer Gewinnverwendungsklausel in GmbH-Anteilsübertragung

(OLG Naumburg, Urt. v. 26.6.2023 – 12 U 23/23) 349

Keine Umwandlung des Arbeitsverhältnisses eines Fremdgeschäftsführers in freies Dienstverhältnis durch Unternehmensumwandlung

(LAG Düsseldorf, Beschl. v. 7.12.2023 – 3 Ta 273/23) 351

Vertrags- und Haftungsrecht**Zur Unwirksamkeit einer als „Sicherungsabtretung“ bezeichneten formularmäßigen Klausel in Vertrag über Erstellung eines Kfz-Schadensgutachtens**

(BGH, Urt. v. 10.10.2023 – VI ZR 257/22) 353

Insolvenz- und Sanierungsrecht**Zur Nebeninterventionsberechtigung eines Insolvenzgläubigers in Prozess des Insolvenzverwalters**

(OLG Oldenburg, Beschl. v. 27.9.2023 – 3 W 37/23) 357

Zahlungen an Vollstreckungsorgan als anfechtbare Rechtshandlungen

(OLG Frankfurt, Urt. v. 26.7.2023 – 4 U 266/22) 359

Keine Unterbrechung eines Ablehnungsverfahrens durch Insolvenzeröffnung

(SG München, Beschl. v. 14.12.2023 – S 38 SF 209/23 AB) .. 363

Arbeits- und Sozialrecht**Nachwirkung von Kollektivnormen bei Betriebsübergang**

(BAG, Urt. v. 19.9.2023 – 1 AZR 281/22) 365

Benachteiligung wegen Behinderung bei Aufnahme in Förderprogramm für Studierende

(BAG, Urt. v. 23.11.2023 – 8 AZR 212/22 [Ls.]) 369

Wettbewerbs- und Kartellrecht

Verbot der Doppelbestrafung auch in Form von Verwaltungsanktionen

(EuGH, Urt. v. 14.9.2023 – C-27/22 – Volkswagen Group Italia und Volkswagen AG) 369

Deutschlands Umsatzsteuer-
experten an einem Ort.
Otto Schmidt* online

Rau/
Dürrwächter
**Umsatz-
steuerrecht**

Beratermodul

4
Wochen
gratis
nutzen!

Umsatzsteuerliche Schwergewichte mit
regelmäßigen Online-Aktualisierungen.

97 € pro Monat für 3 Nutzer
otto-schmidt.de/ukm-modul

Inhalt

ZIP Report**Aktuelle Rechtsprechung**

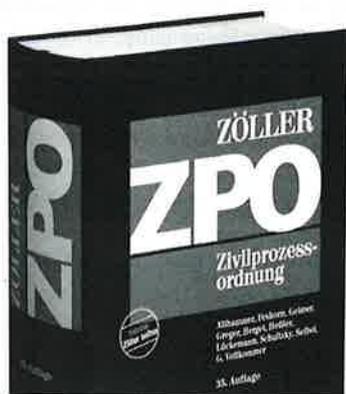
EuGH: Keine Ausgleichszahlung wegen Flugverspätung ohne Nachweis eines Zeitverlusts	R4
BGH zur Zulässigkeit von baulichen Veränderungen des Gemeinschaftseigentums zur Barrierereduzierung	R4
BGH: EuGH-Vorlage zum urheberrechtlichen Werkbegriff	R4
BGH: Fall der Nichterfüllung nach allgemeinem Leistungsstörungenrecht bei Verkauf einer nicht bestehenden Forderung	R5
BAG: Anspruch des Betriebsrats auf Präsenzschiulung statt inhaltsgleichem Webinar	R5

Was gab's in Brüssel?

Wirksamkeit einer isolierten (internationalen) Gerichtsstandsvereinbarung	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.**

**Der neue Zöller ist da!**

Die Neuauflage bringt alle Gesetzesänderungen umfassend und vorausschauend auf den Punkt, auch die allerjüngsten. Daher gilt: **Der Zöller in der 35. Auflage – erneut ein Muss für jeden Prozessualisten!**

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter otto-schmidt.de

D3-Z313

der gemein haushalt

2 Fachzeitschrift

2024

125. Jahrgang

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

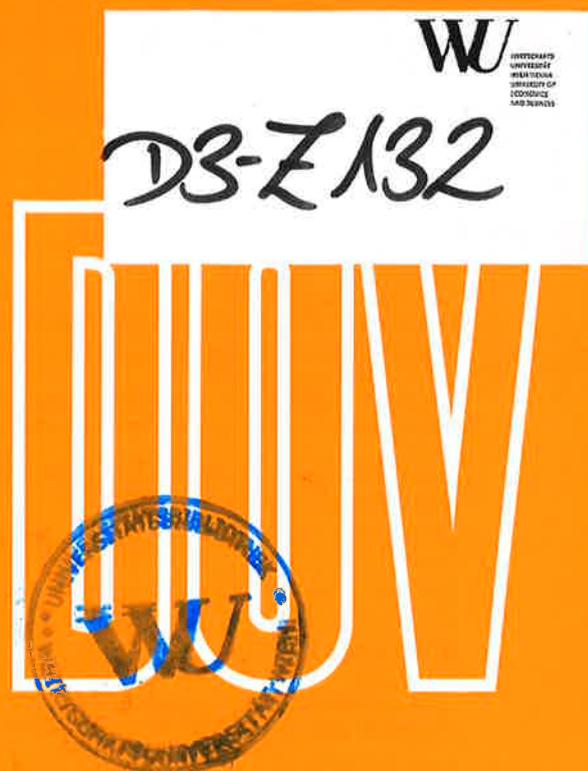
Inhalt

Aufsätze

Prof. Dr. Stefan Heinemann , Professor an der FOM Hochschule Essen Künstliche Intelligenz im Kommunalen Finanzmanagement – Überlegungen zu Chancen und Herausforderungen (Teil 2)	25
Guido Kämmerling , Leiter einer örtlichen Rechnungsprüfung in Nordrhein-Westfalen Eigenkapitalbildung nach dem NKF – Gestaltungsmöglichkeiten in der Haushaltsführung der Umlageverbände	30
Dr. Menno Aden , Oberkirchenratspräsident a.D., Essen Gute Schulden und unsere Zukunft – Überlegungen zur Schuldenbremse	41
Aus der Rechtsprechung	43
Veranstaltungshinweis	47

Die Öffentliche Verwaltung

Zeitschrift für öffentliches Recht
und Verwaltungswissenschaft



77. Jahrgang Februar 2024
Heft 4 Seiten 129–168

www.doev.de
Kohlhammer

4

**Carsten Bringmann/
Fabian Löcken**, Staatliche
Güterverteilung als „Blackbox“?

Kris Breudel/Florian Lenz,
Wohnungspolitik in Berlin

Boris Weirauch, Die gesellschafts-
rechtliche Verschwiegenheits-
verpflichtung im Aufsichtsrat
öffentlicher Unternehmen

Selma Gather, Zweckentfremdung
der grundgesetzlichen Kompetenz-
ordnung?

OVG Bln-Bbg, Keine Gesetz-
gebungskompetenz für Mietober-
grenzen bei Abrissgenehmigung für
Ersatzwohnungsbau im Rahmen
des Zweckentfremdungsgebots

Buchbesprechung

Rechtsprechung in Leitsätzen

Inhaltsverzeichnis

Abhandlungen

- Carsten Bringmann/Fabian Löcken*, Düsseldorf, Staatliche Güterverteilung als „Blackbox“? – Das verfassungsrechtliche Transparenzgebot als materiell-rechtliche Schranke behördlicher Auswahlentscheidungen 129
- Kris Breudell/Florian Lenz*, Berlin/Hamburg, Wohnungspolitik in Berlin – Auf dem Weg zur „Vergesellschaftung von Wohnungsunternehmen“? 139
- Boris Weirauch*, Stuttgart, Die gesellschaftsrechtliche Verschwiegenheitsverpflichtung im Aufsichtsrat öffentlicher Unternehmen – Eine unlösbare Pflichtenkollision für kommunale Entscheidungsträger? 146
-

Kleinerer Beitrag

- Selma Gather*, Berlin, Zweckentfremdung der grundgesetzlichen Kompetenzordnung? – Zugleich Anmerkungen zu OVG Berlin-Brandenburg, Urteil vom 23. Mai 2023, OVG 5 B 29.19 150
-

Buchbesprechung

- Paul Hüther/André Lepej*, Karl Zeidler (1923–1962) (*Michael Killian*) 154
-

Rechtsprechung

- OVG Bln-Bbg*, Urteil vom 23. Mai 2023 – OVG 5 B 29.19 – Keine Gesetzgebungskompetenz für Mietobergrenzen bei Abrissgenehmigung für Ersatzwohnungsbau im Rahmen des Zweckentfremdungsgebots 156
-

Leitsätze

Gerichte der Europäischen Union

71. *EuGH*, Urteil vom 9.11.2023 – C-125/22 – *Staatssecretaris van Justitie en Veiligheid* – Voraussetzungen für die Gewährung von subsidiärem Schutz 161
72. *EuGH*, Urteil vom 9.11.2023 – C-257/22 – *Odbor azylové a migrační politiky* – Rückkehrentscheidung; Grundsatz der Nichtzurückweisung 162
73. *EuGH*, Urteil vom 23.11.2023 – C-614/22 – *Commissaire général aux réfugiés et aux apatrides* – Internationaler Schutz; Familieneinheit; Kindeswohl 162

Verfassungsgerichte

74. *BVerfG*, Urteil vom 29.11.2023 – 2 BvF 1/21 – Normenkontrolle Bundeswahlgesetz 2020 162
75. *VerfGH NRW*, Beschluss vom 17.10.2023 – *VerfGH 83/23.VB-1* – Verfassungsrechtliche Anforderungen an die Heranziehung zu Rundfunkbeiträgen 162

Verwaltungsgerichtsbarkeit

Verfassungsrecht

76. *OVG NRW*, Beschluss vom 5.10.2023 – 5 B 1085/23 – Chancengleichheit der Parteien; Unterlassung der Beschreibung einer Partei im Wahl-O-Mat zur bayerischen Landtagswahl 162

Abgabenrecht

77. *BayVGH*, NK-Urteil vom 27.6.2023 – 4 N 20.1054 – Toleranzschwelle für durch Kalkulationsfehler verursachte Kostenüberdeckungen 163

Öffentliches Dienstrecht

78. *HambOVG*, Urteil vom 27.4.2023 – 12 Bf 189/21.F – Lehrer; außerdienstlicher Besitz von kinderpornographischen Schriften; Disziplinarmaß 163
79. *HambOVG*, Beschluss vom 11.9.2023 – 5 Bs 79/23 – Vorläufiger Rechtsschutz gegen eine Umsetzung 163
80. *HessVGH*, Beschluss vom 14.9.2023 – 1 B 994/23 – Anordnung der amtsärztlichen Untersuchung 163



- 81. *NdsOVG*, Beschluss vom 14.9.2023 – 5 ME 55/23 – Besetzung der Stelle des Landesbeauftragten für den Datenschutz 164
- 82. *NdsOVG*, Beschluss vom 27.9.2023 – 3 MD 7/23 – Beschwerde gegen eine vorläufige Dienstenthebung 164

Polizei- und Ordnungsrecht

- 83. *HessVGH*, Beschluss vom 7.9.2023 – 9 B 495/23 – Keine vorläufige Zuverlässigkeitsfeststellung im Luftsicherheitsrecht 164
- 84. *HessVGH*, Beschluss vom 5.10.2023 – 2 B 1353/23 – Verlagerung eines „Protestcamps“ von der Straße auf einen nahegelegenen Parkplatz 164
- 85. *HessVGH*, Beschluss vom 14.10.2023 – 2 B 1423/23 – Verbot einer Versammlung zum bewaffneten Konflikt in Nahost 164

Kommunalrecht

- 86. *BayVGH*, Urteil vom 10.7.2023 – 4 ZB 22.1530 – Nichtöffentliche Gemeinderatssitzung; Verbot der unbefugten Verwertung von Informationen; Haftung des Ratsmitglieds bei Verstößen 165
- 87. *NdsOVG*, Urteil vom 11.10.2023 – 10 LC 117/22 – Zur Wirkung von Enthaltungen bei Beschlüssen der Vertretung, die nach § 71 Abs. 10 *NdsKomVG* Einstimmigkeit voraussetzen 165

Wirtschafts- und Gewerberecht; Berufsrecht

- 88. *HessVGH*, Urteil vom 2.8.2023 – 8 A 2555/18 – Rauchverbot in Spielhallen 165

Gesundheits- und Lebensmittelrecht

- 89. *BVerwG*, Beschluss vom 21.9.2023 – 3 B 44.22 – Vergabe von Leistungen der Notfallrettung im öffentlichen Rettungsdienst; Beschränkung des Kreises der Leistungserbringer auf gemeinnützige Organisationen, die zugleich im Katastrophenschutz mitwirken 165

Bau- und Planungsrecht

- 90. *OVG Rheinl.-Pf.*, Urteil vom 23.8.2023 – 8 A 10836/22.OVG – Ausschlusswirkung bei Konzentrationsflächenplanung; Fehler im Abwägungsergebnis; „steckengebliebenes Genehmigungsverfahren“ 165
- 91. *HessVGH*, Beschluss vom 6.10.2023 – 9 B 247/22.T – Bau einer Zuwegung für einen Windpark in einem Waldgebiet 165
- 92. *NdsOVG*, Beschluss vom 17.10.2023 – 1 LA 55/23 – Ablehnung der weiteren Bearbeitung eines Bauantrags; Nachforderung von Bauvorlagen bei Verdacht auf „Etikettenschwindel“ 165
- 93. *NdsOVG*, Beschluss vom 20.10.2023 – 1 ME 73/23 – Erforderlichkeit von Gutachten im Baugenehmigungsverfahren 165

Naturschutz- und Umweltrecht

- 94. *BVerwG*, Urteil vom 22.6.2023 – 10 C 4.23 – Verbandsklage gegen Verbindlichkeitserklärung eines Altlasten-Sanierungsplans 166
- 95. *OVG NRW*, Beschluss vom 4.10.2023 – 8 B 833/23 – Einschreiten gegen Hundegebell 166
- 96. *NdsOVG*, NK-Urteil vom 5.10.2023 – 1 KN 66/20 – Lärmemissionskontingentierung nach DIN 45691; Umverteilung von Lärmemissionskontingenten 166
- 97. *NdsOVG*, NK-Urteil vom 5.10.2023 – 1 KN 16/21 – Zumutbarkeit von Grundschüllärm 166

Wasserrecht

- 98. *HessVGH*, Beschluss vom 28.9.2023 – 4 B 1054/23 – Wasserrechtliche Anordnung nach § 9 TrinkwV 166

Ausländer- und Staatsangehörigkeitsrecht

- 99. *BayVGH*, Urteil vom 21.8.2023 – 5 BV 21.2773 – Staatsangehörigkeitsrechtliche Wirkung einer erfolgreichen Vaterschaftsanfechtung 166
- 100. *OVG NRW*, Urteil vom 22.8.2023 – 18 A 2964/21 – Reiseausweis für Ausländer; Zumutbarkeit der Passbeschaffung 167
- 101. *HambOVG*, Urteil vom 30.8.2023 – 6 Bf 231/22 – Erteilung einer Niederlassungserlaubnis 167
- 102. *NdsOVG*, Urteil vom 11.10.2023 – 10 LB 18/23 – Keine systemischen Mängel im kroatischen Asylsystem im Hinblick auf Dublin-Rückkehrer trotz Push-Backs 167

Sozialrecht

- 103. *VG Cottbus*, Urteil vom 23.10.2023 – 8 K 1306/20 – Interkommunaler Kostenausgleich für die Betreuung auswärtiger Kinder in einer KiTa 167

Sonstiges Verwaltungsrecht

- 104. *HessVGH*, Beschluss vom 6.9.2023 – 4 A 1811/21.Z – Klagemöglichkeit einer Hegegemeinschaft gegen die Schalenwildrichtlinie 167

Gerichtsverfahrensrecht

- 105. *BVerwG*, Beschluss vom 4.10.2022 – 20 F 15.22 – Unwirksame elektronische Beschwerdeeinlegung im docx-Format 168
- 106. *BVerwG*, Beschluss vom 19.9.2023 – 9 B 14.23 – Zum Merkmal der Öffentlichkeit im Sinne des § 169 Abs. 1 Satz 1 GVG 168
- 107. *OVG NRW*, Beschluss vom 22.9.2023 – 5 B 757/23 – Zuständigkeit des Berufungsgerichts als Gericht der Hauptsache nach § 123 Abs. 2 Satz 2 Alt. 2 VwGO 168
- 108. *OVG NRW*, Beschluss vom 27.9.2023 – 5 B 757/23 – Bindungswirkung von Eilentscheidungen 168
- 109. *NdsOVG*, Beschluss vom 17.10.2023 – 9 LA 83/23 – Unzulässige Klageerhebung per Fax durch Rechtsanwalt 168
- 110. *BayVGH*, Beschluss vom 19.10.2023 – 14 C 23.745 – Erledigungsgebühr bei Rücknahme eines Verwaltungsakts im Verwaltungsgerichtsverfahren 168

D3-Z105

RdM



Recht der Medizin

Beiträge

Informationspflichten des Bundesamts für Sicherheit im Gesundheitswesen bei Implantaten

Aline Leischner-Lenzhofer

Tätigkeitsbereich von Krankenhausapothekern: Pharmazeutische Betreuung

Thomas Pixner und Michael Ganner

COVID-19-Ausbruch in Ischgl im März 2020 und die Frage der Amtshaftung (I)

Martin Paar

Rechtsprechung

Verweigerung medizinisch gebotener, aber teurer medikamentöser Behandlungen in Krankenanstalten

Karl Stöger

Amtshaftung: unterlassene „Mitteilung“ durch das BASG über Materialfehler von Spiralen

Amtshaftung und Produkthaftung: gebrochene Spiralen

Martin Paar

Inhalt

Editorial

- Telemedizin und unmittelbare Berufsausübung – eine Klarstellung mit Fragezeichen 1
Christian Kopetzki

Beiträge

- Informationspflichten des Bundesamts für Sicherheit im Gesundheitswesen bei Implantaten 3
 Zugleich Anmerkungen zu OGH 25. 4. 2023, 1 Ob 39/23a und zur MPG-Novelle BGBl I 2023/27
Aline Leischner-Lenzhofer

- Tätigkeitsbereich von Krankenhausapothekern: pharmazeutische Betreuung 9
Thomas Pixner und Michael Ganner

- COVID-19-Ausbruch in Ischgl im März 2020 und die Frage der Amtshaftung (I) 15
Martin Paar

Gesetzgebung und Verwaltung 19

Rechtsprechung

- Zur Verweigerung medizinisch gebotener, aber teurer medikamentöser Behandlungen in Krankenanstalten 20
Krankenanstaltenrecht OGH 25. 7. 2023, 2 Ob 125/23f
(Karl Stöger)

- Amtshaftung bei unterlassener „Mitteilung“ durch das BASG über Materialfehler von Spiralen? 25
Medizinprodukterecht OGH 25. 4. 2023, 1 Ob 39/23a

- Amtshaftung und Produkthaftung wegen gebrochener Spiralen 27
Medizinprodukterecht OGH 27. 6. 2023, 1 Ob 28/23h
(Martin Paar)

Leitsatzkartei

- Arzneimittel- und Apothekenrecht, Arzthaftung, Berufsrecht, Datenschutzrecht, Erwachsenenschutzrecht, Kindschaftsrecht, Krankenanstaltenrecht, Leichen- und Bestattungsrecht, Strafvollzugsrecht, Übertragbare Krankheiten, Unterbringungs- und Heimaufenthaltsrecht 32

Buchbesprechungen 39

Impressum auf der 2. Umschlagseite

Beilage

- Jahresregister 2022 – 2023

D3-L276

forum poenale

Herausgeber ·
Editeurs · Editori

Jürg-Beat Ackermann

Roy Garré

Gunhild Godenzi

Yvan Jeanneret

Konrad Jeker

Bernhard Sträuli

Wolfgang Wohlers

Schriftleitung ·
Direction de revue ·
Direzione della rivista

Linda Bläsi

RECHTSPRECHUNG | JURISPRUDENCE | GIURISPRUDENZA 2

AUFSÄTZE | ARTICLES | ARTICOLI 28

Wolfgang Wohlers: Sozialeleistungsmisbrauch gemäss Art. 148a StGB 28

Camille Montavon: L'exception au prononcé d'une interdiction
à vie d'exercer une activité (art. 67 al. 4^{bis} CP) : quelques considérations
à la lumière de la jurisprudence fédérale 37

Marco Weiss: Die Unterscheidung von Mittäterschaft
und Gehilfenschaft im Steuerstrafrecht 43

Linda Bläsi: Grenzen des Strafrechts in Krisenzeiten 48

Lukas Frey: Kein Persilschein für Dieudonné – Besprechung von BGE 149 IV 170 56

Ilaria Ianieri/Wolfgang Wohlers: Verwertbarkeit von durch Private
zu Überwachungszwecken erstellten Videoaufzeichnungen –
Besprechung von BGer, Urteil vom 1. 2. 2023, 6B_1133/2023 62

DOKUMENTATION | DOCUMENTATION | DOCUMENTAZIONE 71



DER BETRIEB

8

Seite 405 – 472
19. Februar 2024
77. Jahrgang

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z12

Herausgeber

Prof. Dr. Dr. h.c. Dr. h.c. Holger Fleischer
Prof. Dr. Johanna Hey
Prof. Dr. h.c. Rudolf Mellinshoff
Prof. Dr. Katharina Uffmann
Prof. Dr. Barbara E. Weissenberger
Prof. Dr. Francesca Werth

Magazin

Gastkommentar

Arne Schmidt
BFH klärt Grundsatzfrage im
Insolvenzsteuerrecht

DER BETRIEB digital in Owlit lesen!

In Ihrem Abonnement enthalten:
Digitaler Zugriff auf DER BETRIEB-Ausgaben,
Urteile, Gesetze, Verordnungen uvm. -
laufend aktualisiert.

Owlit[®]
Suchen. Finden. Wissen.



Betriebswirtschaft

Arbeitskreis Corporate Governance Reporting (AKCGR)
Eckpunkte zum Bericht des Aufsichtsrats und Thesen zur Integration
von Nachhaltigkeitsaspekten 405

Steuerrecht

Gregor Kirchhof
Der Solidaritätszuschlag 1995/2021 verletzt das Grundgesetz 410

Lisa Riedel

Entgeltlicher Verzicht auf ein Nießbrauchsrecht als privates
Veräußerungsgeschäft i.S.d. § 23 EStG? FG Münster sagt Nein! 423

Sog. Blockerwerb von Anteilen kann § 8b Abs. 4 Satz 6 KStG unterfallen
(T. Schober) 426

EuGH-Vorlage zur Besteuerung von Umsätzen, die über einen Appstore
ausgeführt werden (Rechtslage bis zum 31.12.2014) (BFH) 429

Wirtschaftsrecht

Oliver Rieckers
Nachlese zur Hauptversammlungssaison 2023 und Ausblick auf 2024 (Teil I) 439

Klagebefugnis bei Verbandsklagen nach der DSGVO: Reicht eine Verletzung
von Informationspflichten aus? (P. Schumacher/S. Sundermann) 445

Zu den Auskunfts-, Einsichts- und Herausgabeansprüchen des Insolvenz-
verwalters gegen den Abschlussprüfer der Schuldnerin bezüglich dessen
Handakte (OLG) 446

Arbeitsrecht

Björn Steinat/Philipp Merkel
Nachweisgesetz: Schriftformerfordernis auf dem Prüfstand 457

Widerspruch gegen Betriebsübergang: Anforderungen an Unterrichts-
schreiben (S. Frahm) 462

Darlegungs- und Beweislast im Eingruppierungsprozess (F. Römisch) 463

Eine Antragsänderung im betriebsverfassungsrechtlichen
Rechtsbeschwerdeverfahren ist unzulässig (BAG) 465

Wirksamkeit einer Vereinbarung von Arbeit auf Abruf ohne ausdrücklich
oder konkludent bestimmte Dauer der wöchentlichen Arbeitszeit (BAG) 469

Inhalt

MAGAZIN

Gastkommentar <i>Arne Schmidt</i>	M4
Kurzbeiträge	M6
Impressum	M12

BETRIEBSWIRTSCHAFT

AUFSATZ

Corporate Governance

Eckpunkte zum Bericht des Aufsichtsrats und Thesen zur Integration von Nachhaltigkeitsaspekten

Arbeitskreis Corporate Governance Reporting (AKCGR) der Schmalenbach-Gesellschaft für Betriebswirtschaft, e.V., Köln

DB1454531 (Kurzfassung vgl. S. M6)

S. 405

STEUERRECHT

AUFSATZ

Einkommensteuer/Solidaritätszuschlag

Der Solidaritätszuschlag 1995/2021 verletzt das Grundgesetz

Univ.-Prof. Dr. Gregor Kirchhof, LL.M., Augsburg

DB1457571 (Kurzfassung vgl. S. M7)

S. 410

Einkommensteuer

Entgeltlicher Verzicht auf ein Nießbrauchsrecht als privates Veräußerungsgeschäft i.S.d. § 23 EStG? FG Münster sagt Nein!

RAin/StBin Dr. Lisa Riedel, M.Sc., Düsseldorf/Köln

DB1457786 (Kurzfassung vgl. S. M8)

S. 423

KOMPAKT

Körperschaftsteuer

Sog. Blockerwerb von Anteilen kann § 8b Abs. 4 Satz 6 KStG unterfallen

Prof. Dr. Tibor Schober, Berlin

DB1457590

S. 426

VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Umsatzsteuer

Anpassung des Abschnitts 18.9 Abs. 1 UStAE

BMF, Schreiben vom 07.02.2024

DB1458028

S. 427

Bewertungsgesetz

Ermittlung des Gebäudesachwerts nach § 190 BewG

BMF, Schreiben vom 30.01.2024

DB1458027

S. 427

ENTSCHEIDUNGEN

Einkommensteuer

Keine Nutzung zu eigenen Wohnzwecken bei Überlassung an (Schwieger-)Mutter

BFH, Urteil vom 14.11.2023 – IX R 13/23

DB1457462

S. 427

Umsatzsteuer

EuGH-Vorlage zur Besteuerung von Umsätzen, die über einen Appstore ausgeführt werden (Rechtslage bis zum 31.12.2014)

BFH, Beschluss vom 23.08.2023 – XI R 10/20

DB1458113

S. 429

Umsatzsteuer/Insolvenzrecht

Vorsteuerberichtigung nach § 17 UStG im Dreipersonenverhältnis als Masseverbindlichkeit gem. § 55 InsO

BFH, Urteil vom 24.08.2023 – VR 29/21

DB1456875

S. 435

WIRTSCHAFTSRECHT

AUFSATZ

Aktienrecht

Nachlese zur Hauptversammlungssaison 2023 und Ausblick auf 2024 (Teil 1)

RA Dr. Oliver Rieckers, LL.M. (Univ. of Chicago), Düsseldorf
DB1457261 (Kurzfassung vgl. S. M9) S. 439

KOMPAKT

Datenschutz

Klagebefugnis bei Verbandsklagen nach der DSGVO: Reicht eine Verletzung von Informationspflichten aus?

RA Pascal Schumacher / RA Steffen Sundermann,
beide Berlin
DB1458190 S. 445

ENTSCHEIDUNGEN

Wirtschaftsprüferrecht

Zu den Auskunfts-, Einsichts- und Herausgabeanträgen des Insolvenzverwalters gegen den Abschlussprüfer der Schuldnerin bezüglich dessen Handakte

OLG Stuttgart, Urteil vom 12.12.2023 – 12 U 216/22
DB1457541 S. 446

Kapitalmarktrecht

Keine Haftung der BaFin im Zusammenhang mit der Marktmissbrauchsüberwachung und der Bilanzkontrolle bezüglich der Wirecard AG

BGH, Beschluss vom 10.01.2024 – III ZR 57/23
DB1457862 S. 453

ARBEITSRECHT

AUFSATZ

Arbeitsvertragsrecht

Nachweisgesetz: Schriftformerfordernis auf dem Prüfstand

RA/FAArbR Dr. Björn Steinat / Philipp Merkel, beide Stuttgart
DB1457825 (Kurzfassung vgl. S. M10) S. 457

KOMPAKT

Betriebsübergang

Widerspruch gegen Betriebsübergang: Anforderungen an Unterrichtungsschreiben

RA/FAArbR Dr. Sebastian Frahm, Stuttgart/Berlin
DB1453021 S. 462

Tarifvertragsrecht

Darlegungs- und Beweislast im Eingruppierungsprozess

RA/FAArbR Felix Römisch, München
DB1453661 S. 463

Urlaubsrecht/Tarifvertragsrecht

Tarifvertragliche Auslegung/Bedeutung des Begriffs „gearbeitet“

RAin Katharina Zobel, Frankfurt/M.
DB1453662 S. 464

ENTSCHEIDUNGEN

Verfahrensrecht/Betriebsverfassungsrecht

Eine Antragsänderung im betriebsverfassungsrechtlichen Rechtsbeschwerdeverfahren ist unzulässig

BAG, Beschluss vom 25.10.2023 – 7 ABR 25/22
DB1457082 S. 465

Arbeitszeitrecht/Arbeitsvertragsrecht

Wirksamkeit einer Vereinbarung von Arbeit auf Abruf ohne ausdrücklich oder konkludent bestimmte Dauer der wöchentlichen Arbeitszeit

BAG, Urteil vom 18.10.2023 – 5 AZR 22/23
DB1455941 S. 469



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

» Weitere Informationen finden Sie unter www.owlit.de/ihr-zugang/



← QR-Code scannen



D3-Z106

RdU



Recht der Umwelt

Schwerpunkt

Gedanken für 2024

**Verschlechterungsverbot/Verbesserungsgebot iZm
EU-Notfall-VO und RED III**

Tatjana Katalan, Reinhard Jantscher

Diskussion um die Baumhaftung

Erika Wagner

Energiekosten und Energieabgaben

Stephan Cejka

Power Purchase Agreements – eine Lösung für die Zukunft?

Dominik Kurzmann, Florian Winter

Rechtsprechung

**VfGH hebt zu lange Übergangsfrist für Verbot
von Vollspaltenbuchten auf**

Daniel Ennöckl

VwGH: Zaun in Seenähe ist nicht zwingend „Bau am Ufer“

Nikolaus Handig

**OGH verneint Pflicht zur Abwehr natürlicher
Gefahren des Waldes**

Erika Wagner

Inhalt

Editorial

- Gedanken für 2024 1
*Wilhelm Bergthaler, Daniel Ennöckl, Ferdinand Kerschner,
 Erika Wagner*

Schnell und Aktuell 3

Gedanken für 2024

- Hurra – Ministerialentwurf zur Baumhaftung
 (endlich) da! 4
 Am 29. 1. 2024 hat der Ministerialentwurf zur Baumhaftung (Haft
 RAG 2024) endlich das Licht der Welt erblickt.
Erika Wagner

- Verschlechterungsverbot und Verbesserungsgebot im
 Lichte der EU-Notfallverordnung und der RED III 8
 Sind Anpassungsverpflichtungen unionsrechtlich noch
 gerechtfertigt?
Tatjana Katalan, Reinhard Jantscher

- Energiekosten und Energieabgaben 12
 Ein neuerliches Update (Stand September 2023)
Stephan Cejka

- Power Purchase Agreements – eine spannende Lösung
 für die Zukunft? 18
Dominik Kurzmann, Florian Winter

Beitrag

- Bienen unter Quarantäne 21
Margot Gutschi-Pfingstner

Gesetzgebung & Verwaltung 23

Leitsatzkartei

- RdU-LSK 2024/1 – 11 30

Rechtsprechung

- VfGH hebt zu lange Übergangsfrist für Verbot von
 Vollspaltenbuchten auf 36
Tierschutzrecht VfGH 13. 12. 2023, G 193/2023, V 40/2023
(Daniel Ennöckl)

- Zaun in Seenähe ist nicht zwingend „Bau am Ufer“ 39
Baurecht, Wasserrecht VwGH 5. 10. 2023, Ra 2021/06/0166
(Nikolaus Handig)

- Keine Schadenersatzpflicht; wenn umstürzende
 Waldbäume vom fremden Grund benachbarte Jungbäume
 schädigen 42
Nachbarrecht OGH 25. 4. 2023, 10 Ob 15/23p
(Erika Wagner)

Veranstaltungen & Seminare 44

- Impressum auf der 2. Umschlagseite

Beilage

- Jahresregister 2022 – 2023

6886

14. Februar 2024

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

DB-Z236

ARD

AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

THEMA

» **Monika Pleschinger:** Bewerber und Mitarbeiter mit auf eine Reise nehmen

RECHTSPRECHUNG

- » Kein Anspruch auf Sonderzahlungen für Botschaftspersonal auf Grundlage des LSD-BG
- » Illegale Ausländerbeschäftigung: Haftung des Arbeitgebers trotz Beauftragung eines Steuerberaters
- » Erlangung von Berufsschutz auch durch freie Dienstverhältnisse
- » IT-Engineer – Arbeitszimmer außerhalb des Wohnungsverbandes

NEUE VORSCHRIFTEN

- » Änderungen betreffend Dienstzettel, Mehrfachbeschäftigung ua – Initiativantrag
- » Erhöhung der Freigrenze für sonstige Bezüge im Jahr 2024 – Initiativantrag
- » Änderung des DBA-Deutschland – BGBl

**ARD 6886**

78. Jahrgang, 14. Februar 2024



VERZEICHNIS

IN ALLER KÜRZE

2

THEMA – HUMAN RESOURCES**Monika Pleschinger: Bewerber und Mitarbeiter mit auf eine Reise nehmen**

3

Was im Marketing bzw im Vertrieb schon lange als Customer Journey und Customer Experience bekannt ist und umgesetzt wird, hält nun auch in das Personalmanagement Einzug. Bewerber sollen möglichst positive Eindrücke aus dem Recruiting-Prozess mitnehmen – auch oder gerade, wenn sie eine Absage erhalten haben. Werden aus Bewerbern Mitarbeiter, gilt es, sie durch eine motivierende Employee Journey möglichst lange an das Unternehmen zu binden und Zufriedenheit sowie Engagement zu erhalten. Mag. *Monika Pleschinger* zeigt im aktuellen Themenbeitrag auf, wie Sie mit einer professionell gestalteten Candidate & Employee Journey zu einer positiven Experience gelangen.

RECHTSPRECHUNG**»ARBEITSRECHT**

Kein Anspruch auf Sonderzahlungen für Botschaftspersonal auf Grundlage des LSD-BG	6
Illegale Ausländerbeschäftigung: Haftung des Arbeitgebers trotz Beauftragung eines Steuerberaters	7
Keine Ausnahme für Labormitarbeiter vom Geltungsbereich des AuslBG als „Forscher“	8
Ausländerbeschäftigung: Tätigkeit als Aktmodell für eine Universität	8

»SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

Invalideitätspension: Keine Berücksichtigung von Zeiten aus dem anwaltlichen Pensionsstatut für Wartezeit	9
Erlangung von Berufsschutz auch durch freie Dienstverhältnisse	10

»STEUERRECHT

IT-Engineer – Arbeitszimmer außerhalb des Wohnungsverbandes	12
BFG: Beiträge eines Profisportlers zu einer Sportunfähigkeitsversicherung – Werbungskosten?	13

NEUE VORSCHRIFTEN**»ARBEITSRECHT**

Änderungen betreffend Dienstzettel, Mehrfachbeschäftigung ua – Initiativantrag	14
--	----

»STEUERRECHT

Erhöhung der Freigrenze für sonstige Bezüge im Jahr 2024 – Initiativantrag	17
Änderung des DBA-Deutschland – BGBl	17

ARTIKELRUNDSCHAU

20

IMPRESSUM

20

2/2024

S. 81–148, Art.-Nr. 55–117

Februar 2024

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z4

RdW

ÖSTERREICHISCHES RECHT DER WIRTSCHAFT

Herausgeber:innen: Wilma Dehn, Gunter Mayr, Franz Schrank,
Ulrich Torggler, Nikolaus Zorn

WIRTSCHAFTSRECHT

- » **Marco Scharmer/Benjamin Dobler:** Beeinflussung des Mangelbegriffs durch ÖNORMEN und andere Regelwerke
- » **Sebastian Löw:** Vorschlag der Kommission zur Änderung der Pauschalreise-RL
- » **Nikolaus Handig/Florian Rathmayer:** RED III und Genehmigungsverfahren

ARBEITSRECHT

- » **Andreas Gerhartl:** Anwendbarkeit des österreichischen Arbeitsrechts bei Auslandsbezug

STEUERRECHT

- » **VwGH:** Keine Liebhaberei bei Beendigung der Vermietung
- » **VwGH** zur einheitlichen Beförderung beim Reihengeschäft in der USt
- » **Tobias Hayden/Marco Thorbauer:** Handlungsmöglichkeiten vor einer künftigen Erbschafts-/Schenkungssteuer

EDITORIAL: Franz Schrank: Arbeitsrechtliches „Angehörigen-Betreuungspaket“: Hehre Ziele, große Herausforderungen?	81
GESETZGEBUNG	84
INFO AKTUELL – WIRTSCHAFTSRECHT	85
INFO AKTUELL – ARBEITS-, SOZIAL- UND STEUERRECHT	86

WIRTSCHAFTSRECHT

Marco Scharmer/Benjamin Dobler: Beeinflussung des Mangelbegriffs durch ÖNORMEN und andere Regelwerke	87
Sebastian Löw: Vorschlag der Kommission zur Änderung der Pauschalreise-RL	92
Nikolaus Handig/Florian Rathmayer: RED III und Genehmigungsverfahren	97

JUDIKATUR

»GESELLSCHAFTSRECHT

Verband – lange Verjährungsfrist	104
GesbR – Prozesshindernis der Klagerücknahme unter Anspruchsverzicht	104
Solidarische Haftung der Gesellschafter der OG – Zusammenrechnung nach § 55 JN?	105
Notgeschäftsführer – Enthebung wegen beeinträchtigten Gesundheitszustands	105

»BANKRECHT

Bank – Aufklärungspflichten gegenüber Interzedenten	106
Auskunftserteilung über „Kleinbetragssparbücher“	106

»VERSICHERUNGSRECHT

Rechtsschutzversicherung: Finanzierung durch Leasing – Schaden?	107
Rechtsschutzversicherung: „Bauherren-Klausel“ – Anschlusskredit	107
Rechtsschutzversicherung: Kein Straf-Rechtsschutz für Mautverstöße	108
Verbandsklage: AGB – Rechtsschutzversicherung	109
Reise- und Warenlagerversicherung: Raubüberfall in Juwelierladen	109

»IMMATERIALGÜTERRECHT

Erschöpfung des Markenrechts – Beweislast, Inverkehrbringen im EWR	109
Rückruf wegen Nichtgebrauchs eines Werknutzungsrechts – Frist zur Bestreitung	110

»FÖRDERUNGS- UND BEIHILFERECHT

EuGH: Staatliche Beihilfe iZm COVID-19	111
EuGH: Rückforderung einer staatlichen Beihilfe	112

»DATENSCHUTZRECHT

EuGH: Wirtschaftsauskunftei – Wahrscheinlichkeitswert betr Kreditwürdigkeit	112
EuGH: Wirtschaftsauskunftei – Daten betr Restschuldbefreiung	112
EuGH: Immaterieller Schaden nach Cyberangriff	113
EuGH: Immaterieller Schaden, keine „Bagatellgrenze“	113
EuGH: Datenschutz bei Entwicklung von Software	114

»GEWERBE- UND ANLAGENRECHT

Inkassoinstitut – Einziehung von Forderungen	114
--	-----

»VERWALTUNGSRECHT

Vorabentscheidungsersuchen: Unzulässige Beschriftung auf Zigarettenpackung	115
--	-----

»VERGABERECHT

EuGH: Auftragsänderungen während der Vertragslaufzeit	116
EuGH: Vergabe – zentrale Beschaffungsstelle in „anderem Mitgliedstaat“	116
OGH: Wettbewerbsbeschränkende Absprachen – Begriffe „Vergabeverfahren“ und „Auftraggeber“	117
VwGH: Beurteilungsspielraum bei der Ausscheidung von Angeboten (§ 141 Abs 2 BVergG 2018)	117

ARBEITSRECHT

Andreas Gerhartl: Anwendbarkeit des österreichischen Arbeitsrechts bei Auslandsbezug	118
---	-----

JUDIKATUR**»ALLGEMEINES ARBEITSRECHT**

Beratungskosten des Europäischen BR: Freie Wahl des Sachverständigen und Kostenübernahme	122
KollV-Arbeitskräfteüberlassung: Neuerliche Probezeit für neues Dienstverhältnis zum selben Arbeitgeber	124
Entgeltfortzahlungsanspruch einer Kellnerin während des „Corona-Lockdowns“ nach dem 31. 12. 2020	124
EuGH: Ausschreibung für persönliche Assistenz nur an bestimmte Altersgruppe – keine Altersdiskriminierung	124
Aufforderung zum Tragen eines Dirndls als Dienstkleidung im Gastbetrieb – keine sexuelle Belästigung	125
Unterschiedliche Rechtsansichten über Arbeitnehmeransprüche – kein <i>Bossing</i>	125
Aufnahme einer Ladung in Österreich während Transitverkehr – keine Entsendung	126
Abgeltung von Zeitguthaben im Zusammenhang mit einer Insolvenz	127
Vergütungsanspruch nach EpiG für die gesamte Dauer der Absonderung	127
EpiG: Vergütungsanspruch einer deutschen Gesellschaft für in Österreich wohnhaften Arbeitnehmer	129
Rückerstattung nach dem EpiG umfasst auch die Beiträge zur Arbeitslosenversicherung	129

»SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

Jahresbetrachtung bei Rückerstattung von KrV-Beiträgen bei Mehrfachversicherung nicht verfassungswidrig	129
Zustellung von Frühstücksg Gebäck – echtes Dienstverhältnis	130

STEUERRECHT

VwGH: Keine Liebhaberei bei vorzeitig eingestellter Vermietung (<i>Nikolaus Zorn</i>)	131
VwGH zur einheitlichen Beförderung beim Reihengeschäft in der USt (<i>Nikolaus Zorn</i>)	132
VwGH: Hauptleistung mit Gratiszugabe in der Umsatzsteuer (<i>Nikolaus Zorn</i>)	135
VwGH: Bauherr für Grunderwerbsteuer auch bei nachträglichem Eigentumserwerb	136
Tobias Hayden/Marco Thorbauer: Handlungsmöglichkeiten vor einer künftigen Erbschafts- und Schenkungssteuer	138

»BLICK NACH DEUTSCHLAND

Udo Eversloh: Viertes Bürokratieentlastungsgesetz (Entwurf)	142
--	-----

REZENSIONEN

144

D3-Z21

BBK

4

16.2.2024

www.nwb.de

156 **Steuerrecht**

Erste Tätigkeitsstätte: Neue Prognose aufgrund
AÜG-Änderung erforderlich? – § 9 Abs. 4 Satz 3 EStG
bei Leiharbeitnehmern

Wolfgang Eggert

161 **Steuerrecht**

Private Veräußerungsgeschäfte – ein Überblick:
Rechtsstand und aktuelle Entwicklungen

Rüdiger Happe

172 **Nachhaltigkeit**

Hat sich die Durchführung einer Maßnahme gelohnt? –
Messung des monetären und nicht monetären Erfolgs

Jörgen Erichsen

NWB Datenbank Beitrag inklusive elektronischer Arbeitshilfe

179 **Controlling**

Krisenfrüherkennung mittels Jahresabschlusskennzahlen –
Teil 5: Cashflow und Cashflow-Kennzahlen

Prof. Dr. Mathias Graumann

148 **Kurznachrichten**

Investitionsabzugsbetrag bei Erwerb eines GbR-Anteils
An- und Verkauf notleidender Darlehensforderungen
Teileinkünfteverfahren gilt im Rahmen des § 17 EStG
Hinzurechnung von Swap-Zinsen bei der Gewerbesteuer

Herausgeber:

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



BBK

KURZNACHRICHTEN

- 148 Steuerrecht aktuell
Bernd Rätke

BEITRÄGE

- 156 Steuerrecht
Erste Tätigkeitsstätte: Neue Prognose aufgrund AÜG-Änderung erforderlich?
Wolfgang Eggert
► Kurzfassung NWB EAAAJ-58690
- 161 Steuerrecht
Private Veräußerungsgeschäfte – ein Überblick
Rüdiger Happe
► Kurzfassung NWB OAAAJ-58691

- 172 Nachhaltigkeit
Nachhaltigkeit: Hat sich die Durchführung einer Maßnahme gelohnt?

Jörgen Erichsen

► Kurzfassung NWB YAAAJ-58692

- 179 Controlling
Krisenfrüherkennung mittels Jahresabschlusskennzahlen (Teil 5)

Prof. Dr. Mathias Graumann

► Kurzfassung NWB IAAAJ-58693

- 192 Impressum



Literatur



Weblink



Informationen



Audio



Galerie



Siehe auch



Quelle



Video



Berechnung



Merksatz



99. Jahrgang / 20. Februar 2024 / Nr. 6

SW *D3-Z25*



Steuer- und Wirtschaftskartei

Linde
www.lindeverlag.at

Tagesfragen

Änderung der Sachbezugswerteverordnung

Ertragsteuern

EST-Update: Aktuelle BFG-Rechtsprechung

Behandlung von Umtauschanleihen

Privatstiftungen: Entlastung von der Zwischensteuer

Internationaler Personaleinsatz

Das grenzüberschreitende Homeoffice

Umsatzsteuer

Update: Aktuelles auf einen Blick

Green Budgeting

Tracking von Klima- und Umweltschutzauszahlungen

Insolvenzverschleppung

Haftung des faktischen Geschäftsführers

Rechtsprechung

VwGH-Judikatur aus November und Dezember 2023



In diesem Heft

Änderung der Sachbezugswerteverordnung (Kufner / Ruhdorfer-Gras)	322
BMF-Anfragebeantwortungen zur Sachbezugswerteverordnung	325
Ertragsteuer-Update Februar 2024: Aktuelle BFG-Rechtsprechung auf einen Blick (Ehgartner / Knecht)	326
Die bilanzielle und ertragsteuerliche Behandlung von Umtauschanleihen (Steinmetz)	334
Steuertermine im März	341
Zuwendungen an ausländische Begünstigte (Fraberger / Franke)	342
Abgabenverfahrensrechtliche Fragen im Bereich Sozialhilfe sowie zur Vorgangsweise iZm Verlassenschaften	346
Das grenzüberschreitende Homeoffice (Haas)	347
Umsatzsteuer-Update Februar 2024: Aktuelles auf einen Blick (M. Mayr)	349
BMF-Anfragebeantwortung zum 0%-Steuersatz für Photovoltaikmodule	355
Tracking von Klima- und Umweltschutzauszahlungen – der Bundesansatz (Delgado / Haider / Lamprecht-Pühra / Schwarz)	356
Die Haftung des faktischen Geschäftsführers infolge einer Insolvenzverschleppung (Langer)	362
Verschiebung der Nachhaltigkeitsberichterstattung für bestimmte Unternehmen	366
Aktuelle VwGH-Rechtsprechung (Bodis)	367
■ Nacherfassung des Sachbezugs	
■ Liebhaberei bei vorzeitiger Aufgabe der Vermietung	
■ AMS-Vorschüsse	
■ Grunderwerbsteuer: Bauherreneigenschaft	
■ Grunderwerbsteuer: Infrastrukturbeitrag	
■ WiEReG-Zwangsstrafe	

Impressum: Siehe Umschlagseite gegenüber

Inhaltsverzeichnisdienst per E-Mail.

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

SWK

Steuer- und Wirtschaftskartei

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

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

E-Mail Redaktion: redaktion@lindeverlag.at

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

Adresse: 1210 Wien, Scheydgasse 24

1 | 2024

55. Jahrgang

15. Februar 2024

S. 1-152

PVSt G 5266 F



ZFA



Zeitschrift für Arbeitsrecht *D3-Z261*

Herausgegeben von LAGPräs. Dr. Martin Fenski · Prof. Dr. Martin Franzen · Prof. Dr. Eckhard Krelsel · Prof. Dr. Martin Henssler · Prof. Dr. Clemens Höpfner · Prof. Dr. Matthias Jacobs · Prof. Dr. Abbo Junker · Dipl. Vw. Steffen Kampeter · Prof. Dr. Eckhard Krelsel · VizePräsBAG Dr. Rüdiger Linck · Prof. Dr. Thomas Lobinger · Dr. Michael Niggemann · Prof. Dr. Christian Picker · Johannes Pöttering · Prof. Dr. Reinhard Richardi · Prof. Dr. Lena Rudkowski · Thüringer Justizminister a.D. Harald Schliemann · Prof. Dr. Katharina Uffmann · Prof. Dr. Christine Windbichler · Roland Wolf

Abhandlungen > **Felix Hartmann** – Entgeltdiskriminierung und Vertragsfreiheit 4

Stefanie Jung – „Fairness“ bei arbeitsrechtlichen Aufhebungsverträgen durch das Gebot des fairen Verhandeln? 24

Andreas Piekenbrock – Das Zeitregime bei Urlaubsansprüchen: Neues aus Luxemburg und Erfurt 51

Roland Schwarze – Der arbeitsrechtliche Schadensausgleich bei betriebsexterner Arbeit 79

Stelios Tonikidis – Die Entscheidung nach Lage der Akten im arbeitsgerichtlichen Urteilsverfahren des ersten Rechtszugs 120

Besprechungsaufsätze > **Michael Kort** – Betriebsverfassungsrechtliche und datenschutzrechtliche Fragen der Einführung und Anwendung von Microsoft Office 365 137

ottoschmidt



86202422401



Schriftleitung:

Prof. Dr. Abbo Junker · Roland Wolf

Inhalt

otto-schmidt.de/zfa

Editorial

Prof. Dr. Abbo Junker / Roland Wolf – Editorial 1

Abhandlungen

Prof. Dr. Felix Hartmann, LL.M. (Harvard), Berlin – **Entgeltdiskriminierung und Vertragsfreiheit**
– Zugleich Besprechung der BAG-Entscheidung v. 16.2.2023 – 8 AZR 450/21

Nach einer aktuellen BAG-Entscheidung kann im Rahmen von Entgeltdiskriminierungsklagen die Vermutung des § 22 AGG nicht allein unter Hinweis auf die privatautonome Vereinbarung eines höheren Lohns mit einer Vergleichsperson des anderen Geschlechts widerlegt werden. Der Autor setzt sich kritisch mit dem Urteil auseinander und ordnet es in die Entwicklung des Entgeltgleichheitsrechts ein. 4

Prof. Dr. iur. Stefanie Jung, M.A. (CoE), TUM – **„Fairness“ bei arbeitsrechtlichen Aufhebungsverträgen durch das Gebot des fairen Verhandeln?**

Arbeitsrechtliche Aufhebungsverträge werden teils unter (sehr) „unfairen“ Umständen verhandelt, was das BAG veranlasst hat ein Gebot des fairen Verhandeln zu etablieren. Dieses kann das Ziel fairer Verhandlungen allerdings ebenfalls nicht vollumfänglich erreichen, weshalb in diesem Beitrag eine alternative Lösung für arbeitsrechtliche Aufhebungsverträge vorgeschlagen wird. 24

Prof. Dr. Andreas Piekenbrock – **Das Zeitregime bei Urlaubsansprüchen: Neues aus Luxemburg und Erfurt**

Der Autor bespricht zwei aktuelle Entscheidungen des EuGH zum Verfall und zur Verjährung von Urlaubsansprüchen sowie die Folgeentscheidungen des BAG. Die Entscheidungen werden in den Kontext der bisherigen Judikatur gestellt. 51

Inhalt

Prof. Dr. Roland Schwarze, Hannover – Der arbeitsrechtliche Schadensausgleich bei betriebsexterner Arbeit

Der Beitrag untersucht die Auswirkungen betriebsexterner Arbeit auf den arbeitsrechtlichen Schadensausgleich. 79

Ass. jur. Stelios Tonikidis, Mannheim – Die Entscheidung nach Lage der Akten im arbeitsgerichtlichen Urteilsverfahren des ersten Rechtszugs

Eine Entscheidung nach Lage der Akten erfordert unter anderem, dass in einem früheren Termin mündlich verhandelt wurde. Der Beitrag setzt sich mit der umstrittenen Frage auseinander, ob im arbeitsgerichtlichen Urteilsverfahren des ersten Rechtszugs die Güteverhandlung als eine solche frühere mündliche Verhandlung aufgefasst werden kann. 120

Besprechungsaufsätze

Prof. Dr. Michael Kort, Universität Augsburg – Betriebsverfassungsrechtliche und datenschutzrechtliche Fragen der Einführung und Anwendung von Microsoft Office 365 –

Besprechungsaufsatz zum BAG-Beschl. v. 8.3.2022 – 1 ABR 20/21. 137

Autorenübersicht

Autoren dieses Heftes 152

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.**

Sie können Tage nicht länger machen, aber effizienter.
Otto Schmidt online

Zivilrecht

4 Wochen gratis nutzen!

Aktionsmodul

Zivilrecht, Mietrecht, Arbeitsrecht und Familienrecht in einer Datenbank.

89 € pro Monat für 3 Nutzer.
otto-schmidt.de/akr

Preisstand 11.2024, zzgl. MwSt.

11

3
B

Ak

Ih

I F

I A

I S



Medienpartne

DER
BETRI

ZAU

D3-7218

HERAUSGEBER

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

BEITRÄGE

- 1** *A. Mosbacher*, Aktuelle Rechtsprechung des BGH mit Compliance-Bezug
- 7** *P. Musiol*, Datenschutzrechtliche Verantwortlichkeit und Auskunftsrechte des Hinweisgebers – Ein Perspektivwechsel
- 13** *R. Roeder/C. Werthmüller/M. Schlutz/L. Havlik*, Compliance (Due Diligence) im Kontext von Transaktionen – Die ESG Due Diligence
- 19** *J. Arbery/R. Zeh/Y. Hamm-Düppe*, DOJ Guidance zu Malus- und Clawback-Klauseln – Auswirkungen auf deutsche Unternehmen und Bedeutung für die arbeitsrechtliche Praxis
- 25** *S. Bartz/F. Schmidt/S. Lehne*, Nationale Gesetze, internationale Lieferketten – zu den Wechselwirkungen verschiedener nationaler Lieferkettenregulierungen am Beispiel von LkSG und UFLPA
- 31** *A. Dürr/K. Humphrey/A. Schieffer*, Die Reform des englischen Unternehmensstrafrechts durch den Economic Crime and Corporate Transparency Act 2023

RECHTSPRECHUNG

- 37** *ArbG Duisburg v. 10.3.2023 – 5 Ca 138/22*, Kündigung wegen „Stromdiebstahl“ – Aufladen des privaten E-Autos im Betrieb (m. Anm. *Stück*)
- 39** *BAG v. 14.12.2023 – 2 AZR 55/23*, Fristlose Kündigung wegen Täuschung über vorläufige Impfunfähigkeit (m. Anm. *Stück*)



III EDITORIAL

BEITRÄGE

- 1** *Prof. Dr. Andreas Mosbacher*, Aktuelle Rechtsprechung des BGH mit Compliance-Bezug
- 7** *Dr. Philip Musiol*, Datenschutzrechtliche Verantwortlichkeit und Auskunftsrechte des Hinweisgebers – Ein Perspektivwechsel
- 13** *Dr. Richard Roeder/Dr. Christian Werthmüller/Dr. Maximilian Schlutz/Dr. Laurin Havlik*, Compliance (Due Diligence) im Kontext von Transaktionen – Die ESG Due Diligence
- 19** *Julia Arbery/Dr. Ricarda Zeh/Dr. Yvonne Hamm-Düppe*, DOJ Guidance zu Malus- und Clawback-Klauseln – Auswirkungen auf deutsche Unternehmen und Bedeutung für die arbeitsrechtliche Praxis
- 25** *Dr. Stefan Bartz/Falko Schmidt/Stian Lehne*, Nationale Gesetze, internationale Lieferketten – zu den Wechselwirkungen verschiedener nationaler Lieferkettenregulierungen am Beispiel von LkSG und UFLPA
- 31** *Dr. Andreas Dürr/Rechtsanwältinnen Katharina Humphrey/Dr. Anita Schieffer*, Die Reform des englischen Unternehmensstrafrechts durch den Economic Crime and Corporate Transparency Act 2023

RECHTSPRECHUNG

- 37** *ArbG Duisburg*, 10.3.2023 – 5 Ca 138/22, Kündigung wegen „Stromdiebstahl“ – Aufladen des privaten E-Autos im Betrieb (m. Anm. *Stück*)
- 39** *BAG*, 14.12.2023 – 2 AZR 55/23, Fristlose Kündigung wegen Täuschung über vorläufige Impfunfähigkeit (m. Anm. *Stück*)

IV IMPRESSUM

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

Zwei, die zusammengehören:
ZEITSCHRIFT



Profitieren Sie von Ihrer
ONLINE-DATENBANK

GmbH-International	Christian Fritz – Eine neue Rechtsform in Österreich: Die Flexible Kapitalgesellschaft – ein praxisnaher Überblick aus österreichischer Sicht	169
	Holger Fleischer / Matthias Pendl – Die Flexible Kapitalgesellschaft als österreichische Rechtsformneuschöpfung: Genese – Grundlagen – Gesamtwürdigung.	174
Rechtsprechung	GmbH-Geschäftsführer: Organstellung und Betriebsübergang (BAG, Urt. v. 20.7.2023 – 6 AZR 228/22) <i>m. Anm. Justus Frank</i>	189
	Geschäftsführer: Dringender Fall i.S.v. § 29 BGB als Voraussetzung zur Bestellung eines Notgeschäftsführers bei Vermögenslosigkeit der Gesellschaft (OLG Düsseldorf, Beschl. v. 14.9.2023 – 3 Wx 122/23, rkr.)	195
	Erbrecht/GmbH-Recht: Zur Einsetzung einer dem Erblasser als Alleingesellschafter gehörende GmbH als Alleinerbin (OLG Hamburg, Urt. v. 27.7.2023 – 2 U 2/23, rkr.)	197
	Bilanzsteuerrecht: Passive Rechnungsabgrenzung erhaltener Zahlungen bei zeitraumbezogenen Leistungen (BFH, Urt. v. 26.7.2023 – IV R 22/20)	204
	Gewerbsteuer: Mitunternehmerschaft und sachliche Gewerbesteuerpflicht für eine juristische Sekunde (BFH, Urt. v. 15.6.2023 – IV R 30/19)	210
	Lohnsteuer: Haftung für Lohnsteuer – Zufluss von Arbeitslohn bei Wertguthaben (BFH, Urt. v. 3.5.2023 – IX R 25/21)	217
GmbHR im Blickpunkt	Philipp Jaspers – Brussels Effect – Das europäische Lieferkettengesetz (Corporate Sustainability Due Diligence Directive – CSDDD) kommt!	R52



Zeitschrift für Gesellschafts- Unternehmens- und Steuerrecht



Herausgeber:

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

Herausgeber-Beirat:

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

Inhalt

gmbhr.de

GmbH-International

Prof. Prof. (FH) Mag. Dr. Christian Fritz, LL.M. LL.M. MBA – Eine neue Rechtsform in Österreich: Die Flexible Kapitalgesellschaft – ein praxisnaher Überblick aus österreichischer Sicht

Mit 1. Jänner 2024 ist das Bundesgesetz über die Flexible Kapitalgesellschaft (FlexKapGG) in Kraft getreten. In der jüngeren Vergangenheit hat kaum ein Gesetz mit einem gesellschafts- oder unternehmensrechtlichen Hintergrund so viele kontroversielle Stellungnahmen ausgelöst, wie dies im Zusammenhang mit der Schaffung der neuen Rechtsform „Flexible Kapitalgesellschaft“ (bzw. „Flexible Company“) der Fall war. Der Beitrag will einen praxistauglichen Überblick über die wichtigsten Grundlagen dieser in Deutschland bislang nicht bekannten Gesellschaftsform vermitteln.

169

Prof. Dr. Dr. h.c. Dr. h.c. Holger Fleischer, LL.M. (Michigan) / Dr. Matthias Pendl – Die Flexible Kapitalgesellschaft als österreichische Rechtsformneuschöpfung: Genese – Grundlagen – Gesamtwürdigung.

Seit Jahresbeginn bereichert die Flexible Kapitalgesellschaft das Rechtsformenangebot in Österreich. Als dritte Kapitalgesellschaftsform neben GmbH und AG zielt sie vor allem auf die österreichische Start-up-Szene und will ihr ein passgenaues Rechtskleid zur Verfügung stellen. Der Beitrag stellt sie im Einzelnen vor, leuchtet die rechtspolitischen Hintergründe ihres Zustandekommens aus und stellt sie in einen größeren Zusammenhang von jüngeren Rechtsformneuschöpfungen im In- und Ausland.

174



Inhalt

Rechtsprechung**Gesellschaftsrecht**

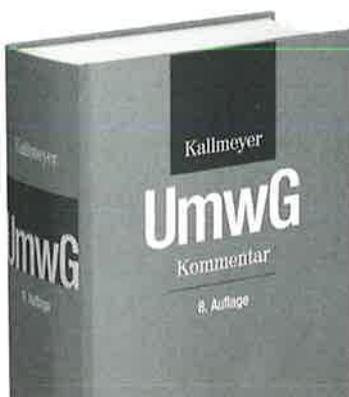
Notarkostenrecht: Zur Bemessung des Geschäftswerts eines Beschlusses über die Erhöhung des Stammkapitals einer GmbH	(BGH, Beschl. v. 12.9.2023 – II ZB 6/23).....	187
GmbH-Geschäftsführer: Organstellung und Betriebsübergang	(BAG, Urt. v. 20.7.2023 – 6 AZR 228/22) <i>m. Anm. Justus Frank</i>	189
Geschäftsführer: Dringender Fall i.S.v. § 29 BGB als Voraussetzung zur Bestellung eines Notgeschäftsführers bei Vermögenslosigkeit der Gesellschaft	(OLG Düsseldorf, Beschl. v. 14.9.2023 – 3 Wx 122/23).....	195
Erbrecht/GmbH-Recht: Zur Einsetzung einer dem Erblasser als Alleingesellschafter gehörende GmbH als Alleinerbin	(OLG Hamburg, Urt. v. 27.7.2023 – 2 U 2/23).....	197

Steuerrecht

Bilanzsteuerrecht: Passive Rechnungsabgrenzung erhaltener Zahlungen bei zeitraumbezogenen Leistungen	(BFH, Urt. v. 26.7.2023 – IV R 22/20).....	204
Gewerbesteuer: Mitunternehmerschaft und sachliche Gewerbesteuerpflicht für eine juristische Sekunde	(BFH, Urt. v. 15.6.2023 – IV R 30/19).....	210
Lohnsteuer: Haftung für Lohnsteuer – Zufluss von Arbeitslohn bei Wertguthaben	(BFH, Urt. v. 3.5.2023 – IX R 25/21).....	217
Erbschaftsteuer: Geleistete Anzahlungen als Verwaltungsvermögen i.S.d. § 13b ErbStG	(BFH, Urt. v. 1.2.2023 – II R 36/20).....	221

GmbHR Report**GmbHR im Blickpunkt**

Dr. iur. Dipl.-Vw. Philipp Jaspers, M.A. – Brussels Effect – Das europäische Lieferkettengesetz (Corporate Sustainability Due Diligence Directive – CSDDD) kommt!.....	R52
Unternehmensrecht	
BGH: Haftung für verbotene Bankgeschäfte nur bei Verschulden (<i>Stephan Ulrich</i>).....	R54
Jura-Bachelor NRW kommt (<i>Stephan Ulrich</i>).....	R54



Gut, dass es den Kallmeyer gibt.

Im Mittelpunkt der Neuauflage steht das Gesetz zur Umsetzung der Umwandlungsrichtlinie (UmRUG). Neu enthalten sind eigenständige Kommentierungen zu den Gesetzen über die Mitbestimmung der Arbeitnehmer bei grenzüberschreitenden Umwandlungen (MgVG und MgFSG).

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter otto-schmidt.de

Inhalt

Steuer- & Bilanzrecht

BFH: Bindungswirkung von Wertfeststellungsbescheiden bei Zusammenrechnung mehrerer Erwerbe <i>(Christian Levedag)</i>	R55
BFH: Aufrechnung in sogenannten Bauträger-Fällen <i>(Christian Levedag)</i>	R55
BFH: Betriebsausgaben-Abzugsverbot für Gasthäuser im Sinne des § 4 Abs. 5 Satz 1 Nr. 3 EStG <i>(Christian Levedag)</i>	R56
BFH: Rückgängigmachung eines Erwerbsvorgangs <i>(Christian Levedag)</i>	R56
Bundesregierung: Start ins neue Jahr mit steuerlich relevanten Gesetzesinitiativen <i>(Georg Geberth / Martin Bartelt)</i>	R56
Vermittlungsausschuss: Beratung zum Wachstumschancengesetz am 21.2.2024 <i>(Georg Geberth / Martin Bartelt)</i>	R57
BMF: Anwendungserlass zum Außensteuergesetz (AEASG) veröffentlicht <i>(Ernst-August Baldamus)</i>	R57
BMF: Anpassung des AEAO an das MoPeG und Art. 23 des Kreditzweitmarktförderungsgesetzes <i>(Georg Geberth / Martin Bartelt)</i>	R59



Arbeits- & Sozialrecht

BAG: Handyverbot und Mitbestimmung des Betriebsrates <i>(Martin Pröpper)</i>	R60
LAG Köln: Schmiergeldzahlung und Herausgabeanspruch des Arbeitgebers <i>(Martin Pröpper)</i>	R60
LAG Köln: Anrechnung der Ausbildungszeit für Dienstjubiläumzahlung <i>(Martin Pröpper)</i>	R61

Wirtschafts-Praxis

Bericht zur Roboterdichte in der Industrie <i>(Marianne Gajo)</i>	R62
---	-----

Zeitschriftenspiegel

Gesellschaftsrecht	R63
Steuerrecht	R63

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.**

Harte Entscheidungen brauchen eine sichere Grundlage.

Otto Schmidt online

Insolvenzrecht

4 Wochen gratis nutzen!

Beratermodul

Aktuelle Antworten zur Insolvenz, Sanierung und Restrukturierung von Unternehmen.

84 € pro Monat für 3 Nutzer.

otto-schmidt.de/bminz

Preisstand 11/2024: 228

1 | 2024

101. Jahrgang
15. Februar 2024
S. 1-92
PVSt 6492

StuW

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

Steuer und Wirtschaft

D3-Z36



Geschäftsführende Herausgeber:

Prof. Dr. Johanna Hey, Köln · Prof. Dr. Christoph Spengel, Mannheim

steuer-und-wirtschaft.de

Mitherausgeber:

Prof. Dr. Tina Ehrke-Rabel, Graz · Prof. Dr. Joachim Englisch, Münster ·
Prof. Dr. Dr. h.c. Clemens Fuest, München · Prof. Dr. Joachim Hennrichs, Köln · Prof. Dr. Hanno
Kube, Heidelberg · Prof. Dr. Ralf Maiterth, Berlin · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Schön, München ·
Prof. Dr. Roman Seer, Bochum

Verantw. Redakteur: Prof. Dr. Gary Rüschen, Nordkirchen

Zwei, die zusammengehören:

ZEITSCHRIFT



StuW online
plus

Online-Modul

Profitieren Sie von Ihrer
ONLINE-DATENBANK

Editorial >	Johanna Hey / Christoph Spengel – Editorial	1
Tagungsbeiträge >	Wolfgang Schön – Menschen – Steuern – Staaten: Die unbeschränkte Einkommensteuerverpflichtung zwischen Nutzen- und Opferprinzip	3
	Johanna Hey – Verfassungsrechtliche Grenzen steuerrechtlicher Mitwirkungspflichten: Steuervollzug im Dienste der Gleichheit und Freiheit	16
Abhandlungen >	Theodor Siegel – Nominelle oder „reale“ Einkommensbesteuerung bei Inflation? – Zur Berechtigung eines Inflationsabzugsbetrages	26
	Simon Kempny / Sebastian Plesdonat – Zur Besteuerung der Gewinne aus der Veräußerung von Beteiligungen an Kapitalgesellschaften – Wozu die „These von der Totalausschüttung“ taugt und wozu nicht	33
	Felix Werthebach – Bilanzielle Abbildung des Erwerbs von Personunternehmen	48
	Lena Schön / Benjamin Graßl / Henning Giese – Die Kriterien und Zusammensetzung der EU-Blacklist als Grundlage des Steueroasen-Abwehrgesetzes – Eine kritische Würdigung	71

ottoschmidt



86209522401



Steuer und Wirtschaft

Zeitschrift für die gesamten Steuerwissenschaften



Geschäftsführende Herausgeber:

Prof. Dr. Johanna Hey, Köln · Prof. Dr. Christoph Spengel, Mannheim

Mitherausgeber:

Prof. Dr. Tina Ehrke-Rabel, Graz · Prof. Dr. Joachim Englisch, Münster · Prof. Dr. Dr. h.c. Clemens Fuest, München · Prof. Dr. Joachim Hennrichs, Köln · Prof. Dr. Hanno Kube, Heidelberg · Prof. Dr. Ralf Maiterth, Berlin · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Schön, München · Prof. Dr. Roman Seer, Bochum

Begründet 1922 von Heinrich Reinach

Ehemalige Herausgeber:

Enno Becker · Dieter Birk · Carl Boettcher (geschäftsführend 1934-1962) · Ottmar Bühler · Jan van Dijk · Herbert Dorn · Wilhelm Ehrhard (geschäftsführend 1934-1935) · Karl Heinrich Friauf (geschäftsführend 1971-1973) · Werner Friedrich · Rolf Grabower · Manfred Groh · Karl-Heinrich Hansmeyer (geschäftsführend 1971-1973) · Anton Heigl · Albert Hensel · Norbert Herzig · Ludwig Heßdörfer · Ernst Höhn · Otto Kahn · Paul Kirchhof · Friedrich Klein · Brigitte Knobbe-Keuk (geschäftsführend 1980-1982) · Heinrich Wilhelm Kruse · Joachim Lang (geschäftsführend 1989-2014) · Dieter Leibrecht (geschäftsführend 1958-1970) · Roland Löhlein · Gerhard Mann (geschäftsführend 1971-1973) · Wolfgang Mersmann · Ludwig Mirre · Heinz Oeffering · Heinz Paulick · Heinz-Jürgen Pezzer · Johannes Popitz · Alexander Prügger · Arndt Raupach · Heinrich Reinach (geschäftsführend 1922-1933) · Wolfram Reiß · Gerd Rose (geschäftsführend 1971-1973) · Günter Schmolders (geschäftsführend 1971-1973) · Dieter Schneider · Joachim Schulze-Osterloh · Hartmut Söhn · Gerold Stoll · Klaus Tipke (geschäftsführend 1971-1988) · Christoph Trzaskalik · Otto Veiel · Klaus Vogel · Franz W. Wagner · Otto L. Walter · Franz Wassermeyer · Günter Wöhe · Franz Zitzlaff

Inhalt

steuer-und-wirtschaft.de

Editorial

Johanna Hey / Christoph Spengel – Editorial 1

Tagungsbeiträge

Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Schön – **Menschen – Steuern – Staaten** – Die unbeschränkte Einkommensteuerpflicht zwischen Nutzen- und Opferprinzip

Die steigende Mobilität von Individuen stellt die Besteuerung von Einkommen vor Herausforderungen. Namentlich vermögende und gut ausgebildete Personen sind in der Lage, durch Wohnsitzwechsel steuerliche Belastungsunterschiede zwischen Jurisdiktionen zu nutzen. Dies veranlasst mehr und mehr Staaten, umzugswilligen Steuerpflichtigen gezielt günstige steuerliche Rahmenbedingungen zu bieten, namentlich einen Verzicht auf die Besteuerung von Auslandseinkünften oder eine ermäßigte Steuer auf Inlandseinkünfte. Diese Praxis bietet Anlass, der Rechtfertigung der unbeschränkten Einkommensteuerpflicht auf den Grund zu gehen und nach einer überzeugenden Konzeption der Zugehörigkeit von Personen zu einer Gemeinschaft der Steuerpflichtigen zu fragen. Traditionelle Steuerprinzipien wie das Nutzenprinzip und das Opferprinzip erhalten im internationalen Steuerwettbewerb eine neue Dimension. 3

Prof. Dr. Johanna Hey – **Verfassungsrechtliche Grenzen steuerrechtlicher Mitwirkungspflichten** – Steuervollzug im Dienste der Gleichheit und Freiheit

Die Gleichmäßigkeit des Steuervollzugs ist ein Gemeingut von herausgehobener Bedeutung. Ohne Mitwirkung der Steuerpflichtigen, aber auch in Dienst genommener Dritter ist das Ziel eines gleichheitssatzkonformen Gesamtvollzugs nicht erreichbar. Beständig hat der Gesetzgeber in den vergangenen Jahrzehnten Mitwirkungspflichten ausgedehnt, Dokumentationspflichten angeordnet, neue Meldepflichten geschaffen. Die hiermit einhergehenden Mitwirkungspflichten begrenzen grundrechtliche Freiheiten. Der Beitrag betont die Bedeutung der Vereinfachung des materiellen

Inhalt

Steuerrechts, um Verwaltungslasten zu reduzieren, und fragt sodann nach Grenzen des Übermaßverbots für Verwaltungslasten im Dienste der Steuergleichheit. 16

Abhandlungen

Prof. Dr. Theodor Siegel, Kleinmachnow – Nominelle oder „reale“ Einkommensbesteuerung bei Inflation? – Zur Berechtigung eines Inflationsabzugsbetrages

Der Beitrag diskutiert auf der Basis eines Aufsatzes von Hundsdoerfer die Forderung, Inflationsverluste durch den Abzug innerhalb der Bemessungsgrundlage bei der Einkommensteuer zu berücksichtigen. Dies soll durch einen Inflationsabzugsbetrag (= Inflationsrate x Eigenkapital) erfolgen. Diese Forderung wird auf das objektive Nettoprinzip gestützt: durch erwerbswirtschaftliches Handeln verursachte oder veranlasste Vermögensminderungen verringern das steuerpflichtige Einkommen. Dieser Argumentation wird entgegengehalten, dass inflationsbedingter Wertverlust völlig unabhängig von der Verwendung des betroffenen Vermögens stattfindet. Eine „sowieso“ eintretende Wertverringering liegt also außerhalb der Einkommenserzielung und mindert somit die auf das erwerbswirtschaftliche Handeln bezogene steuerliche Leistungsfähigkeit nicht. – Ergänzend wird die Beseitigung der kalten Progression durch Änderung des Tarifs kurz dargestellt, um anschließend eine auf eine konkret kaufkraftbezogene Einkommensbemessungsgrundlage bezogene Einkommensbesteuerung zu betrachten (aber nicht zu empfehlen); ein Inflationsabzug hat auch hier keine Berechtigung. – Schließlich wird die Möglichkeit angesprochen, bei spezieller Berechtigung Milderungen der Inflation gezielt nach dem Sozialstaatsprinzip zu gewähren. 26

Prof. Dr. Simon Kempny / Dr. Sebastian Plesdonat, beide Bielefeld – Zur Besteuerung der Gewinne aus der Veräußerung von Beteiligungen an Kapitalgesellschaften – Wozu die „These von der Totalausschüttung“ taugt und wozu nicht

Wer eine Beteiligung an einer Kapitalgesellschaft zu einem über dem Buchwert liegenden Preis veräußert, realisiert einen Gewinn. Es läge nahe, dass solcher Gewinn – ebenso wie ein Gewinn aus der Veräußerung von Waren oder Grundstücken – auch in voller Höhe steuerlich erfasst würde. Ein Blick in das geltende Recht offenbart, dass dies nicht der Fall ist (§ 8b Abs. 2 KStG, § 3 Nr. 40 S. 1 Buchst. a–c, § 32d Abs. 1 EStG). Stattdessen werden Rechtsfolgen ausgelöst, die denen entsprechen, die auf ausgeschüttete Gewinne einer Kapitalgesellschaft angewendet werden, demnach Rechtsfolgen, mit denen eine auf Ebene der Kapitalgesellschaft angefallene Körperschaft- und Gewerbesteuerbelastung pauschalierend angerechnet wird (§ 8b Abs. 1 KStG, § 3 Nr. 40 S. 1 Buchst. d, § 32d Abs. 1 EStG). Es sind Rechtsfolgen, die dem Besteuerungsaufschub Rechnung tragen, welcher seit der Abkehr vom Anrechnungsverfahren das geltende Körperschaftsteuerrecht prägt. Auf der Suche nach einer Begründung, die den Gesetzgeber vor über zwanzig Jahren dazu veranlasst haben könnte, derartige Veräußerungsgewinne wie ausgeschüttete Gewinne zu besteuern, stößt man auf die „These von der Totalausschüttung“. Diese Abhandlung zeigt auf, ob und inwieweit diese These zur Begründung der rechtlichen Gleichstellung von Veräußerungs- und Ausschüttungsvorgängen taugt. Dabei wird erkennbar, dass bei Beteiligungsveräußerungen innerhalb der derzeitigen Körperschaftsteuersystematik mit einem zweiten Besteuerungsaufschub umzugehen ist, der seit je mit stillen Reserven einhergeht und üblicherweise bei Veräußerung (Realisation) endet. Mit diesem zuletzt genannten Besteuerungsaufschub hat die „These von der Totalausschüttung“ aber nichts zu tun. Eine unvollständige Besteuerung bei Realisation stiller Reserven im Rahmen von Beteiligungsveräußerungen kann sie nicht begründen. 33

Dr. Felix Werthebach, Düsseldorf – Bilanzielle Abbildung des Erwerbs von Personenunternehmen

Beim Erwerb von Personenunternehmen (Einzelunternehmen und Mitunternehmeranteile) kann es sich zivil- und insbesondere steuerrechtlich um den Erwerb einzelner Wirtschaftsgüter handeln. Die bilanzielle Abbildung solcher als „asset deal“ bezeichneten Vorgänge stellt sich wegen der Notwendigkeit der Verteilung der Anschaffungskosten auf die Einzelwirtschaftsgüter regelmäßig als Herausforderung dar. Die vorliegende Untersuchung identifiziert zunächst die Erwerbsvorgänge bei Personenunternehmen, in denen Anschaffungskosten handels- und steuerrechtlich auf eine Sachgesamtheit zu verteilen sind. Sodann werden die derzeit in Schrifttum und Rechtsprechung anerkannten Verteilungsmethoden ana-



Zusammenhänge verstehen.

Das hochkarätige Autorenteam dieses Studienbuches vermittelt systematisch und praxisnah alle relevanten Informationen. Zahlreiche Beispiele und Querverweise erleichtern das Verständnis.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter otto-schmidt.de

Inhalt

lysiert, zahlreiche offene Rechtsfragen geklärt und Schwächen herausgearbeitet. Hierauf aufbauend wird ein eigener Ansatz entwickelt, wie der Anschaffungsvorgang bei Personenunternehmen ursachengerecht bilanziell abgebildet werden kann. Die Untersuchung trägt damit neben der systematischen Aufarbeitung der Bilanzierung von erworbenen Personenunternehmen auch zu einer methodischen Weiterentwicklung der bilanziellen Abbildung des Erwerbsvorgangs durch eine stärkere Orientierung an der ökonomischen Realität bei. 48

Lena Schön, Ingolstadt / Dr. Benjamin Graßl, München / Dr. Henning Giese, Paderborn – Die Kriterien und Zusammensetzung der EU-Blacklist als Grundlage des Steueroasen-Abwehrgesetzes – Eine kritische Würdigung

Durch die Einführung des Gesetzes zur Abwehr von Steuervermeidung und unfairem Steuerwettbewerb am 21.6.2021 (Steueroasen-Abwehrgesetz, „StAbwG“) beabsichtigt der Gesetzgeber, grenzüberschreitende Geschäftsbeziehungen sowie Beteiligungsverhältnisse mit und in Bezug zu Steueroasen durch den Einsatz von steuerlichen Maßnahmen einzuschränken. Als wesentliche Grundlage dieses Gesetzes dient die Liste nicht kooperativer Steuerhoheitsgebiete der EU (sog. „EU-Blacklist“), deren Bedeutung für inländische Rechtsanwender nicht zuletzt durch die Aufnahme von Russland an Bedeutung zugenommen hat. Aus diesem Grund beleuchtet dieser Beitrag detailliert die Kriterien, die für die Beurteilung eines Steuerhoheitsgebiets als nicht kooperativ herangezogen werden und somit als wesentliche Grundlage für das StAbwG dienen. Die Autoren analysieren hierbei die Kriterien und Zusammensetzung der EU-Blacklist, um die Transparenz dieser zu erhöhen und die Reichweite sowie Wirksamkeit des Gesetzes kritisch beurteilen zu können. Die Untersuchung der für die Listung auf der EU-Blacklist maßgeblichen Kriterien nach den §§ 4 bis 6 StAbwG zeigt, dass neben den bereits auf der EU-Blacklist befindlichen Steuerhoheitsgebieten weitere Gebiete die Kriterien der §§ 4 bis 6 StAbwG bei objektiver Beurteilung erfüllen, jedoch nicht auf der EU-Blacklist stehen und somit aus dem Anwendungsbereich des StAbwG fallen. Die Möglichkeit der Aufnahme dieser Staaten auf die EU-Blacklist ist für den Rechtsanwender mit erheblicher Unsicherheit verbunden. 71

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.**



Drei Vorteile im Abonnement:

- > **Viermal jährlich die Zeitschrift** – so bleiben Sie immer auf dem Laufenden
- > Zugriff auf das Modul **StuW online plus** mit dem StuW-Archiv seit 2000 sowie Volltexte zu Gesetzen, Gerichtsentscheidungen, Verwaltungsanweisungen
- > Mobile Nutzung über die **Otto-Schmidt-Zeitschriften-App**

Im Probeabo 3 Monate gratis nutzen!

Das kostenlose Probeabo inkl. Online-Modul und App gibt's hier: **www.otto-schmidt.de** oder telefonisch beim Kundenservice 0221 93738-997

Aufsichtsrat

Fachinformation für die verantwortungsvolle Kontrolle
und Beratung von Unternehmen und Stiftungen

aktuell



Das aktuelle Interview

Benedikt Kommenda spricht mit Robert Eichler

Rechtsfragen für den Aufsichtsrat

Gewinnausschüttung und Energiekostenzuschuss II
Nachhaltigkeit meets Digitalisierung

Rechtsprechung

Einstweilige Verfügungen im Aktienrecht

Praxisfragen rund um den Aufsichtsrat

Interkulturelle Erfahrungen bereichern das Gremium
SIGNA-Signale – Die bestellte Prominenz
Innovationsstrategie Alan Zettelmann im Gespräch
KI-keri-KI – Grenzen im Grenzenlosen
AufsichtsART® – [C]-Suite: Clarence in Wonderland

Literaturreisenschau

Inhaltsverzeichnis

Benedikt Kommenda.....	3
„Bei wichtigen Themen wird zu wenig, bei Randthemen zu viel diskutiert“ Interview mit Dr. Robert Eichler	
Andreas Mitterlehner / Katharina Huber	7
Gewinnausschüttung und Energiekostenzuschuss II – Was ist zu beachten?	
Timo Goßler / Ulrich Kraßnig.....	11
Nachhaltigkeit meets Digitalisierung – Status quo der Twin Transformation sowie Wissens- und Handlungsimperative für den Aufsichtsrat	
Johannes Peter Gruber.....	19
Rechtsprechung – Einstweilige Verfügungen im Aktienrecht	
Johann Königshofer.....	22
Interkulturelle Erfahrungen bereichern das Aufsichtsratsgremium	
Josef Fritz.....	24
SIGNA-Signale – Die bestellte Prominenz	
Clarissa-Diana de Grancy	33
„Es wird etwas Größeres auf uns zukommen, als das, was jetzt ist“ Gespräch mit Alan Zettelmann	
Clarissa-Diana de Grancy	38
[C]-Suite: Clarence in Wonderland – oder die Ballade vom weinenden Manager	
Rudolf X. Ruter.....	39
KI-keri-KI – Grenzen im Grenzenlosen	
Michael Barnert	40
Literaturreisenschau	

Aufsichtsrat aktuell

Impressum

Fachinformation für die verantwortungsvolle
Kontrolle und Beratung von Unternehmen und
Stiftungen

Ausgabe 1/2024

Redaktion

Dr. Josef Fritz,
Mag. Clarissa-Diana de Grancy,
DDr. Ulrich Kraßnig, LL.M.,
Mag. Stefan Menhofer
E-Mail: ARaktuell@lindeverlag.at

Redaktionsbeirat

RA Dr. Nikolaus Arnold,
Dr. Erhard Grossnigg,
RA Dr. Herbert Hohegger,
Univ.-Prof. Dr. Susanne Kalss
Medieninhaber, Herausgeber und
Medienunternehmen
Linde Verlag Ges.m.b.H.,
A-1210 Wien, Scheydgasse 24;
Telefon: 01/24 630 Serie,
Telefax: 01/24 630-723 DW,

—Herstellung—

jentsch

Druckerei Hans Jentsch & Co. GmbH
1210 Wien, Scheydgasse 31, Tel.: 01/2784216-0; office@jentsch.at; mehrfach umweltzertifiziert – www.jentsch.at

E-Mail: office@lindeverlag.at;
http://www.lindeverlag.at

DVR 0002356.
Rechtsform der Gesellschaft: Ges. m. b. H.,
Sitz: Wien

Firmenbuchnummer: 102235x
Firmenbuchgericht: Handelsgericht Wien,
ARA-Lizenz-Nr. 3991
Gesellschafter: Anna Jentsch (35 %) und
Jentsch Holding GmbH (65 %)
Geschäftsführer: Mag. Klaus Kornherr und
Benjamin Jentsch

Erscheinungsweise

Erscheint sechsmal jährlich.

Bezugpreise

Jahresabonnement 2024
(Print) 236,50 € bzw.
(Print & Digital) 273,90 €
jeweils inkl. MwSt., zzgl. Versandkosten.
Einzelheft 2024 57,90 €
inkl. MwSt., zzgl. Versandkosten.

Unterbleibt die Abbestellung, so läuft das
Abonnement automatisch zu den jeweils gülti-

gen Konditionen ein Jahr weiter. Abbestellun-
gen sind nur zum Ende eines Jahrganges mög-
lich und müssen bis spätestens 30. November
schriftlich erfolgen.

Nachdruck – auch auszugsweise – ist nur mit
ausdrücklicher Bewilligung des Verlages ge-
stattet. Es wird darauf verwiesen, dass alle
Angaben in dieser Fachzeitschrift trotz sorgfäl-
tiger Bearbeitung ohne Gewähr erfolgen und
eine Haftung des Verlages, der Redaktion oder
der Autoren ausgeschlossen ist.

Für Publikationen in den Fachzeitschriften des
Linde Verlags gelten die AGB für Autorinnen
und Autoren (abrufbar unter <https://www.lindeverlag.at/agb>) sowie die Datenschut-
zerklärung (abrufbar unter <https://www.lindeverlag.at/datenschutz>).

Anzeigenverkauf und -beratung

Gabriele Hladik, Tel.: 01/24 630-719
E-Mail: gabriele.hladik@lindeverlag.at
Sonja Grobauer, Tel.: 0664/78733376
E-Mail: sonja.grobauer@lindeverlag.at
ISSN 1813-6923

InfrastrukturRecht

Energie · Verkehr · Abfall · Wasser · Telekommunikation

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z141

Geschäftsführende Herausgeber

Prof. Dr. Christian Theobald
BBH

Dr. Andreas Zuber
Verband kommunaler Unternehmen e.V. (VKU)

Herausgeber

Prof. Dr. Gabriele Britz
Justus-Liebig-Universität Gießen

Dr. Norman Fricke
AGFW | Der Effizienzverband für Wärme, Kälte und
KWK e.V.

Timm Fuchs
Deutscher Städte- und Gemeindebund e.V. (DStGB)

Andreas Gentzsch
Bundesverband der Energie- und Wasserwirtschaft e.V.
(BDEW)

Prof. Christian Held
BBH, Europäischer Verband der unabhängigen Strom-
und Gasverteilungsunternehmen (GEODE)

Prof. Dr. Georg Hermes
Goethe-Universität Frankfurt a.M.

Folkert Kiepe
Beigeordneter a.D., Deutscher Städtetag

Prof. Dr. Christian Koenig
Universität Bonn

Prof. Dr. Jürgen Kühling
Universität Regensburg, Vorsitzender der Monopol-
kommission

Holger Lösch
Bundesverband der Deutschen Industrie e.V. (BDI)

Prof. Dr. Markus Ludwigs
Julius-Maximilians-Universität Würzburg

Dr. Christiane Nill-Theobald
TheobaldConsulting

Prof. Dr. Jens-Peter Schneider
Albert-Ludwigs-Universität Freiburg

Dr. Christine Wilcken
Deutscher Städtetag

Oliver Wolff
Verband Deutscher Verkehrsunternehmen e.V. (VDV)



Sonderausgabe

17. Regensburger Immobilienrechtstag

Inhaltsverzeichnis

Editorial

J. Kühling/S. Drechsler: Die große Transformation der Städte durch
Planung? 26

Beiträge

T. Just: Herausforderungen für die Stadt der Zukunft aus
immobilienökonomischer Perspektive 27

S. Baumgart: Herausforderungen für die Stadt der Zukunft – eine
stadtplanerische Perspektive 31

J. Albrecht: Dürre – Hitze – Hochwasser: Planungsinstrumente für die
klimaresiliente Stadt 37

H. Baumeister: Das Städtebaurecht als notwendiger
Kristallisationspunkt für Mobilitätswende und Klimaschutz in den
Kommunen 43

B. Kümper: Vernetzung städtebaulicher Planungen in Stadt und Umland
– Möglichkeiten und Grenzen der Raumordnung im Hinblick auf die
„große Transformation der Städte“ 49

Telekommunikation

Bundesregierung: EU-einheitliches Ladekabel kommt Ende 2024 –
Änderung des Funkanlagengesetzes vorgelegt 54

Spartenübergreifendes

BVerfG: Rückwirkende Zuführungen zum Klima- und
Transformationsfonds (KTF) im Jahr 2021 verfassungswidrig 55



Inhalt

Beiträge

- Professor Dr. Hans Kudlich, Universität Erlangen-Nürnberg / Richter am OLG Professor Dr. Mustafa Temmuz Oğlakcioğlu, Universität des Saarlandes – Dort, wo, oder auch dort, von wo aus: Glücksspiel – wirklich grenzüberschreitend strafbar? 45
- Oberstaatsanwalt Dr. Christopher Wenzl, Frankfurt/M. – Mehr Schwarz-Weiß-Denken in kontroversen Fällen der wirtschaftlichen Grenz-moral? 51
- Rechtsanwältin Dr. Lea Babucke, Düsseldorf – E-Evidence – grenzenlose Beweiserhebung 57

Rezensionen

- Rechtsanwalt Prof. Dr. Jörg Habetha, Freiburg i.Br. – Nima Ghassemi-Tabar/Malte Cordes (Hrsg.): Handbuch Vorstand und Aufsichtsrat .. 62

Aufsätze in Zeitschriften und Festschriften

- Rechtsanwalt Dr. Matthias Dann, LL.M., Düsseldorf – Korruptions- und Wettbewerbsstrafrecht 64

Rechtsprechung

Bundesgerichtshof

- | | | |
|--|--|----|
| BGH, Urt. v. 4.10.2023 – 6 StR 258/23 | Eingehungsbetrug im E-Lastschriftverfahren | 66 |
| BGH, Beschl. v. 24.10.2023 – 2 StR 338/23 | Betrug bei Online-Bestellungen | 68 |
| BGH, Beschl. v. 7.6.2023 – 5 StR 405/22 | Verjährungsfrist bei Subventionsbetrug | 69 |
| BGH, Beschl. v. 31.5.2023 – 1 StR 340/22
<i>m. Anm. Martin Wulf</i> | Verjährungsfrist bei Abgabenhinterziehung | 70 |
| BGH, Beschl. v. 5.9.2023 – 1 StR 109/23 | Steuerhehlerei durch Sich-Verschaffen | 72 |
| BGH, Urt. v. 9.8.2023 – 1 StR 492/22 | „Sich-Verschaffen“ bei Steuerhehlerei | 74 |
| BGH, Beschl. v. 24.5.2023 – 4 StR 493/22 | Verständigungsbezogene Erörterung | 75 |

Oberlandesgerichte

- | | | |
|--|--|----|
| OLG Zweibrücken, Beschl. v. 22.12.2022 – 1 Ws 225/21 | Arbeitnehmereigenschaft von polnischen Seniorenbetreuerinnen | 78 |
| OLG Celle, Beschl. v. 6.11.2019 – 2 Ws 313/19 | Subsidiarität des § 73a gegenüber § 73 StGB | 82 |

Andere Gerichte

- | | | |
|--|--|----|
| LG Hildesheim, Beschl. v. 17.3.2023 – 21 Qs 1/23
<i>m. Anm. Philipp Rhein</i> | Unverhältnismäßigkeit der Einziehungsvollstreckung | 84 |
|--|--|----|

Inhalt

wistra aktuell

Rechtsprechungsvorschau	R3
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte	R4
Aktuelle Rechtsprechung in Kürze	R4
Aktuelle Nachrichten	R7
Bericht aus der Gesetzgebung	R9

Unsere Neuen in der gelben Reihe

Untersuchungshaft

mit Erläuterungen zu den UVollzG der Länder

Von RA Prof. Dr. Reinhold Schlothauer, RA Dr. Frank Nobis,
RAin Lea Voigt und RAin Dr. Lara Wolf, FAe für Strafrecht.

Die umfassendste Darstellung von U-Haft mit all ihren rechtlichen und praktischen Auswirkungen ist ein Muss für jeden forensisch tätigen Verteidiger.

Neu in der 6. Auflage:

- Berücksichtigung der neuesten Rechtsprechung nationaler Gerichte und des EGMR u.a. zum Beschleunigungsgrundsatz und Mindeststandards bei den Haftbedingungen

6., neu bearbeitete Auflage 2023.

Ca. 770 Seiten. Ca. € 72,-.

ISBN 978-3-8114-8769-7

Neu im Oktober 2023



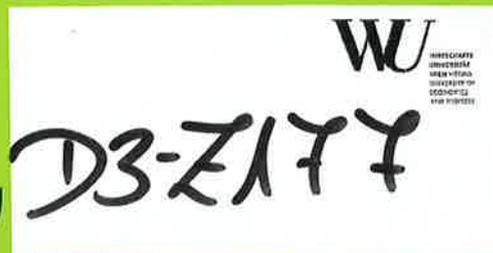
- Auseinandersetzung mit aktuellen Reformen wie der (mangelhaften) Umsetzung der sog. EU-Legal-Aid-Richtlinie durch das Gesetz zur Neuregelung des Rechts der notwendigen Verteidigung vom 10.12.2019
- Aktualisierte Synopse sämtlicher länderrechtlicher Regelungen zum Vollzug von Untersuchungshaft unter Berücksichtigung neuester BGH- und OLG-Rechtsprechung
- Überblick über europäische Vorgaben für den Vollzug von U-Haft.

Versandkostenfrei bestellen: otto-schmidt.de
C.F. Müller GmbH, Waldhofer Str. 100, 69123 Heidelberg
Bestell-Tel. 06221/1859-599, kundenservice@cfmueller.de



C.F. Müller
STRAFRECHT

GRUR



Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht

Zeitschrift herausgegeben von der Deutschen Vereinigung
für gewerblichen Rechtsschutz und Urheberrecht

- 161** | BENJAMIN RAUE
Die Systematik des urheberrechtlichen Bearbeitungsrechts
- 170** | VIKTORIA KRAETZIG
Werk im Werk
- 176** | FELIX STANG
Freie Benutzung und unfreie Bearbeitung in der urheberrechtlichen Praxis
- 182** | MARCO STIEF/CHRISTIAN MEYER
§ 945 ZPO – Ausweitung der Haftung der Originatoren bei später widerrufenem Patent?
- 184** | MATTHIAS LEISTNER/SEBASTIAN BERNIS
Zu den Grenzen von einstweiligen Verfügungen vor dem EPG
- 187** | CONSTANZE KRENZ
Zurechnung von Teilakten im Ausland
- 195** | EuGH
Verschuldensunabhängige Haftung für durch einstweilige Maßnahmen verursachten Schaden – Mylan
- 216** | BGH
Mangelnde Unterscheidungskraft einer Bezeichnung eines bekannten Bauwerkes – KÖLNER DOM
- 227** | BGH
EuGH-Vorlage zur Prüfungspflicht beim Vertrieb von Medizinprodukten – Trockenluftkompressor

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

4/2024

Seiten 161 bis 240
126. Jahrgang
15. Februar 2024

 The logo of C.H. Beck, featuring a stylized black eagle with its wings spread, perched on a circular base containing the letter 'B'. Below the logo, the text 'C.H. BECK' is printed in a serif font.

C.H. BECK



J450202404

Inhalt

AUFSÄTZE	161 BENJAMIN RAUE Die Systematik des urheberrechtlichen Bearbeitungsrechts
	170 VIKTORIA KRAETZIG Werk im Werk. Zu den Schranken bearbeitender Vervielfältigungen
	176 FELIX STANG Freie Benutzung und unfreie Bearbeitung in der urheberrechtlichen Praxis. Anwaltliche Risikoanalyse und alternative Lösungsmodelle
ZUR RECHTSPRECHUNG	182 MARCO STIEF/CHRISTIAN MEYER § 945 ZPO – Ausweitung der Haftung der Originatoren bei später widerrufenem Patent? Zugleich Besprechung von OLG Düsseldorf „Glatirameracetat“
	184 MATTHIAS LEISTNER/SEBASTIAN BERNS Zu den Grenzen von einstweiligen Verfügungen vor dem EPG. Zugleich Besprechung von EPG (LK München) „10x Genomics u. a./NanoString Technologies u. a. (Nachweis von Analyten)“
	187 CONSTANZE KRENZ Zurechnung von Teilakten im Ausland. Besprechung von LG München I „Nachweis von Analyten“
REPORT	191 HENRIKE WEIDEN Aktuelle Berichte – Februar 2024
BUCHBESPRECHUNGEN	194 SONJA SCHÄFFLER: Markenrecht in China/Trademark Law in China? (Patrick Baronikians)
RECHTSPRECHUNG Patentrecht	195 EuGH 11.1.2024 – C-473/22 Verschuldensunabhängige Haftung für durch einstweilige Maßnahmen verursachten Schaden – Mylan
	199 EPG (Lokalkammer München) 10.10.2023 – UPC_CFI_17/2023 Keine einstweiligen Maßnahmen mangels Überzeugungsbildung von Verletzung und Rechtsbestand des Streitpatents – 10x Genomics u. a./NanoString Technologies u. a. (Nachweis von Analyten) (hierzu Leistner/Berns, S. 184)

- 205** | LG München I 17.5.2023 – 7 O 2693/22
Zurechnung im Ausland vorgenommener Verfahrensschritte
– Nachweis von Analyten (hierzu Krenz, S. 187)
- Markenrecht
- 212** | EuGH 18.1.2024 – C-367/21
Beweislast für Erschöpfung des Rechts aus Unionsmarke
– Hewlett Packard Development Company
- 216** | BGH 12.10.2023 – I ZB 28/23
Mangelnde Unterscheidungskraft einer Bezeichnung eines
bekannten Bauwerkes – KÖLNER DOM
- Wettbewerbsrecht
- 221** | OLG Nürnberg 14.8.2023 – 3 W 1525/23
Reaktionsrundschriften des Mitbewerbers auf patentrechtliche
Schutzrechtsverwarnung – Sextoys
- Arzneimittelrecht
- 227** | BGH 21.12.2023 – I ZR 17/23
EuGH-Vorlage zur Prüfungspflicht beim Vertrieb von Medizin-
produkten – Trockenluftkompressor
- Kartellrecht
- 235** | OLG Frankfurt a. M. 24.11.2023 – 11 U 150/22
Bestimmung des maßgeblichen Ladenpreises nach dem
Buchpreisbindungsgesetz – Buchpreisveröffentlichung
- Verfahrensrecht
- 238** | EPG (Zweite Kammer des BerGer.) 18.12.2023 – UPC_CoA_472/2023
Zusammensetzung des Berufungsgerichts bei verfahrensrecht-
lichen Fragen – Guangdong OPPO Mobile Telecommunications
u. a./Panasonic Holdings Corporation (Fristverkürzung I)
- 239** | OLG Düsseldorf 29.9.2023 – 20 U 107/23
Einstweilige Einstellung der Zwangsvollstreckung aus Eilentschei-
dung gegen Sicherheitsleistung – Schnittstellenmeldung
- Rechtsprechung in Leitsätzen
- 240** | EPG (Lokalkammer München) 5.12.2023 – UPC_CFI_2/2023
Verhängung von Zwangsgeld wegen Verstoßes gegen
Unterlassungsanordnung – 10x Genomics u. a./NanoString
Technologies u. a.
- 240** | EuG 8.11.2023 – T-665/22
Keine selbstständig kennzeichnende Stellung bei bloßer
Ähnlichkeit des Zeichenbestandteils mit älterer Marke
– NIVEA SKIN-IDENTICAL Q10/SKINIDENT
- 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>

Betriebs Berater

BB

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

DB-ZM

8 | 2024

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

19.2.2024 | 79. Jg.
Seiten 385–448

DIE ERSTE SEITE

Prof. Dr. iur. Michael Stahlschmidt, M.R.F., LL.M., MBA, LL.M., RA/FAStR/FAInsSanR/FAMedR/StB
Unternehmenssteuerreform – Ein Gesamtkonzept ist notwendig

WIRTSCHAFTSRECHT

Simon Clemens Wegmann, RA, und **Jacqueline Kehl**

Mit Kanonen auf Spatzen? – Die Auswirkungen von Digital Services Act und Digitale-Dienste-Gesetz auf digital aktive Unternehmen jenseits von TikTok, Facebook & Co. | 387

Dr. Stefan Widder, LL.M. (Stellenbosch), RA, und **Hans Philipp Kraske**

Der aktuelle Streit über die Zulässigkeit der Novation des Verlustausgleichsanspruchs aus Beherrschungs- oder Gewinnabführungsvertrag | 394

STEUERRECHT

Prof. Dr. Christoph Schmidt

Die Korrektur von Steuerbescheiden im digitalen Steuervollzug in Deutschland im Vergleich zu Österreich – Teil II | 406

Dipl.-Finw. (FH) **Thomas Rennar**

Mitarbeiter-Kapitalbeteiligungen auf dem Prüfstand des Zukunftsfinanzierungsgesetzes (ZuFinG) | 412

BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

Dr. Torsten Göcke, LL.M., RA, und **Dr. Frank J. Matzen**, CFE

Bilanzgarantien – Lösungsansätze bei nicht geprüften Jahresabschlüssen | 426

ARBEITSRECHT

Dr. Frank Schemmel und **Daniel Schlemann**, LL.M., RA

Gemeinsame Verantwortlichkeit bei Marketing und Werbung – Navigation durch den Datenschlingel | 436

Wirtschaftsrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

EuGH: Inkreal – Zur Zulässigkeit einer Gerichtsstandsvereinbarung (8.2.2024 – C-566/22)

EuG: Beschluss des Präsidenten des Gerichts in Rs. T-1077/23 R Bytedance/Kommission (9.2.2024 – T-1077/23 R)

OLG Köln: Drittlandübermittlung (3.11.2023 – 6 U 58/23)

OVG Nordrhein-Westfalen: Elektronische Registrierung für Übermittlung von Daten an Unternehmensregister (27.11.2023 – 4 B 1081/23)

OLG Düsseldorf: Bestellbuttons bei Facebook und Instagram (8.2.2024 – I-20 UKlaG 4/23)

Gesetzgebung

BR/Vermittlungsausschuss: Gesetz zur Förderung des Einsatzes von Videokonferenztechnik in der Zivilgerichtsbarkeit und den Fachgerichtsbarkeiten

Aufsätze

Simon Clemens Wegmann, RA, und Jacqueline Kehl

Mit Kanonen auf Spatzen? – Die Auswirkungen von Digital Services Act und Digitale-Dienste-Gesetz auf digital aktive Unternehmen jenseits von TikTok, Facebook & Co.

Mit dem Digital Services Act (kurz „DSA“) will die EU ein sicheres Online-Umfeld schaffen – frei von Hassrede und sonstigen illegalen Inhalten, wie sie insbesondere die Sozialen Medien plagen. Dafür fährt sie schwere Geschütze auf: Die weitgehenden Pflichten und scharfen Bußgeldtatbestände des DSA treffen nicht nur die Anbieter weltumspannender Online-Plattformen, sondern jeden Erbringer sog. Vermittlungsdienste. Dieser Begriff umfasst weit mehr, als der Wortlaut auf den ersten Blick erahnen lässt. Der vorliegende Beitrag stellt den überraschend weiten Anwendungsbereich des DSA dar und gibt einen Überblick über die Pflichten, die der DSA gerade Unternehmen unterhalb der Schwelle der „sehr großen Online-Plattformen und Suchmaschinen“ seit dem 17.2.2024 auferlegt. Um die damit unter Umständen verbundenen Rechtsfolgen und die deswegen gebotenen Maßnahmen zu beleuchten, geht er außerdem auf den jüngst verabschiedeten Regierungsentwurf des Digitale-Dienste-Gesetzes ein, mit dem der deutsche Gesetzgeber seinen verbleibenden Umsetzungsspielraum nutzen will.

Dr. Stefan Widder, LL.M. (Stellenbosch), RA, und Hans Philipp Kraske

Der aktuelle Streit über die Zulässigkeit der Novation des Verlustausgleichsanspruchs aus Beherrschungs- oder Gewinnabführungsvertrag

Ob die Umwandlung eines Verlustausgleichsanspruchs aus § 302 Abs. 1 AktG in ein Darlehen der abhängigen Gesellschaft an das herrschende Unternehmen gegen das Verzichtsverbot gem. § 302 Abs. 3 S. 1 AktG verstößt, ist seit langem umstritten. Die Autoren diskutieren diese Frage vor dem Hintergrund der vorliegenden gesellschafts- und steuerrechtlichen Literatur und der neueren Rechtsprechung und argumentieren für die Zulässigkeit dieser Novation.

Entscheidungen

BGH: Zur Zulässigkeit eines Auskunftersuchens eines Gesellschafters (24.10.2023 – II ZB 3/23)

OLG Hamm: Ausschließung eines Gesellschafters aus wichtigem Grund (19. 6. 2023 – 8 U 21/23 – dazu BB-Kommentar von Prof. Dr. Sabine Otte)

Steuerrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

EuGH: Auf die Beherbergung in Hotels und ähnlichen Einrichtungen anwendbarer ermäßigter Mehrwertsteuersatz – Anwendung dieses Satzes allein auf Beherbergungseinrichtungen, die über eine Einstufungsbescheinigung verfügen (Bulgarisches Vorabentscheidungsersuchen) (8.2.2024 – C-733/22)

EuGH: Vorabentscheidungsverfahren – Niederlassungsfreiheit – Verwalter alternativer Investmentfonds (AIFM) (Vorabentscheidungsersuchen Frankreich) (8.2.2024 – C-174/23)

Aufsätze

Prof. Dr. Christoph Schmidt

Die Korrektur von Steuerbescheiden im digitalen Steuervollzug in Deutschland im Vergleich zu Österreich – Teil II

Die potenzielle Fortentwicklung des Korrektursystems als Herausforderung und Chance für das deutsche Besteuerungsverfahren

Der zweiteilige Beitrag informiert über die Korrektur von Steuerbescheiden im digitalen Steuervollzug. Dabei ist der Schwerpunkt der Ausführungen darauf gerichtet, den Inhalt ausgewählter Korrekturvorschriften rechtsvergleichend zu erörtern und bestehende Defizite in Deutschland aufzuzeigen. In der Folge kann die gegenwärtig im einschlägigen Schrifttum zu konstatierende Diskussion zielgerichtet ergänzt und mit den erarbeiteten konkreten Lösungsansätzen ein Beitrag zur gebotenen Fortentwicklung des Korrektursystems geleistet werden. Im vorangegangenen ersten Beitragsteil lag der inhaltliche Schwerpunkt auf der Darstellung von Vorschriften, die die Korrektur von Schreib- und Rechenfehlern, ähnlichen offenbaren Unrichtigkeiten, EDV-Fehlern sowie Unrichtigkeiten aus Abgaben- und Steuererklärungen ermöglichen. Der vorliegende zweite Beitragsteil fokussiert zum einen länderspezifische Korrekturvorschriften sowie zum anderen die gegenwärtige Bedeutung der materiellen Rechts- und Bestandskraft in Österreich und Deutschland.

Dipl.-Finw. (FH) **Thomas Rennar**

Mitarbeiter-Kapitalbeteiligungen auf dem Prüfstand des Zukunftsfinanzierungsgesetzes (ZuFinG)

Entschärfung der sog. „Dry-Income-Defizite“ durch den Gesetzgeber

Der Erfolg von Start-up-Unternehmen & Co. ist zum nachhaltigen Wachstum der inländischen Marktwirtschaft und einer entsprechenden Zukunftsfinanzierung bedeutsam. Die langfristige Produktivitätsqualität des Wirtschaftsstandorts Deutschlands hängt insoweit auch maßgeblich von der Gewinnung hochqualifizierter Fachkräfte in sämtlichen Wirtschaftszweigen ab. Daher ist die Förderung innovativer Beteiligungsformen und eine stärkere Beteiligung der Arbeitnehmerschaft am Produktivkapital der Volkswirtschaft somit ein wichtiges Anliegen. Dieses vor dem Hintergrund, dass Mitarbeiterkapitalbeteiligungen letztlich auch zur Vermögensbildung der Arbeitnehmerschaft beitragen, was auch im existenzbedrohenden Krisenumfeld der letzten Jahre entscheidend ist. Dieses Ziel hat der Gesetzgeber daher kürzlich durch das sog. Zukunftsfinanzierungsgesetz (ZuFinG) gefördert, welches daher aus kursorischem Blickwinkel zu betrachten ist.

Entscheidungen

BFH: Nachhaltiger Ankauf notleidender Darlehensforderungen nicht ohne Weiteres originär gewerbliche Tätigkeit (30. 11. 2023 – IV R 10/21)

BFH: (Teilweise) Aussetzung der Festsetzung oder Feststellung nach § 165 Abs. 1 Satz 4 AO (30. 11. 2023 – IV R 13/21)

385

387

394

398

402

404

406

412

415

420

Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

Die Woche im Blick

Rechnungslegung

EU: Vorläufige Einigung zur Verschiebung der sektorspezifischen ESRS auf Juni 2026

EFRAG: Entwurf XBRL-Taxonomie

DRSC: Ergebnisse der 24. Sitzung des Fachausschusses Finanzberichterstattung

DRSC: Mitschnitt der 25. Sitzung des FA Nachhaltigkeitsberichterstattung

Wirtschaftsprüfung

IAASB: Änderungsvorschlag ISA 240

IESBA: Webinare zu den Konsultationen „Nachhaltigkeit“ und „Hinzuziehung von Experten“

IDW: Vorläufige EU-Einigung über ESG-Ratings

IDW: Stellungnahme zur EU-Sondierung „Bericht über die Datenschutz-Grundverordnung“

IDW: Aufhebung von IDW PH 9.100.1 – Abschlussprüfung kleiner und mittelgroßer Unternehmen

WPK: Stellungnahme zur Initiative der Europäischen Kommission „Bericht über die Datenschutz-Grundverordnung“

WPK: Fragen und Antworten zur Anwendung und Umsetzung der CSRD

Finanzierung

KfW: Investitionstätigkeit im deutschen Venture Capital Markt besser als Stimmung

Aufsatz

Dr. Torsten Göcke, LL.M., RA, und **Dr. Frank J. Matzen**, CFE

Bilanzgarantien – Lösungsansätze bei nicht geprüften Jahresabschlüssen

Bilanzgarantien sind ein essenzieller Bestandteil von Unternehmenskaufverträgen. Die Transaktionspraxis unterstellt in Verhandlungen mit True-and-Fair-View-Forderungen regelmäßig ausdrücklich oder implizit, dass die von einer Garantierklärung erfassten Jahresabschlüsse geprüft und mit uneingeschränktem Prüfungsvermerk versehen wären. Das ist jedoch nicht zwingend zutreffend. Der Beitrag setzt sich mit dem materiellen Aussagegehalt von häufig in sog. Bilanzgarantien verwendeten Formulierungen bei Zielgesellschaften ohne (Jahres-)Abschlussprüfung auseinander. Es werden Lösungsansätze zur Rationalisierung von Kaufvertragsverhandlungen aufgezeigt.

426

Entscheidung

BGH: Keine Haftung der BaFin im Zusammenhang mit dem sog. Wirecard-Bilanzskandal

(10. 1. 2024 – III ZR 57/23 – dazu BB-Kommentar von Prof. Dr. Heribert M. Anzinger)

431

Betriebs-Berater **StB**
Der Steuerberater

Frankfurter Fachkonferenz
Hinzurechnungsbesteuerung 2024:
Die neuesten Entwicklungen und Risiken aus Sicht der Finanzverwaltung und Unternehmen

24. April 2024 | Radisson Blu Frankfurt am Main

www.ruw.de/astg

Arbeitsrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

BAG: Annahmeverzug – Anderweitiger Verdienst aus einer Geschäftsführertätigkeit – Böswilliges Unterlassen anderweitigen Verdienstes (24.1.2024 – 5 AZR 331/23)

BAG: Betriebliche Altersversorgung – Tarifvertrag – Nichtberücksichtigung von Beschäftigungszeiten bei der Bemessung der Ruhegeldhöhe (10.10.2023 – 3 AZR 312/22)

BAG: Beitragspflicht – Sozialkassen des Baugewerbes – Zusammenhangstätigkeiten – Akquise und Vertrieb (18.10.2023 – 10 AZR 71/23)

Aufsatz

Dr. Frank Schemmel und **Daniel Schlemann**, LL.M., RA

Gemeinsame Verantwortlichkeit bei Marketing und Werbung – Navigation durch den Datenschungel

Das Institut der gemeinsamen Verantwortlichkeit (gV) nach Art. 26 DSGVO und deren Abgrenzung von anderen Konstellationen der Datenverarbeitung durch mehrere Parteien erfährt durch die extensive Rechtsprechung des EuGH der letzten Jahre immer mehr Aufmerksamkeit, aber auch Kritik seitens Wissenschaft, Aufsichtsbehörden und Praxis. Dabei divergieren die vertretenen Meinungen teils sehr stark voneinander. Der Bereich Marketing und Werbung ist dabei besonders relevant, da aufgrund der weiten Auslegung des Werbungsbegriffs durch die höchstrichterliche Rechtsprechung jede Organisation in der ein oder anderen Form davon betroffen ist. Der Beitrag fasst die Ansichten der deutschen und europäischen Datenschutzbehörden zum Thema zusammen, beleuchtet kritisch entsprechende häufige Anwendungsfälle in der Praxis und analysiert, ob aktuelle Entscheidungen der Rechtsprechung und Datenschutzbehörden (un)bewusst neue Anforderungen für Unternehmen hinsichtlich der Prüfung und Auswahl von Partnern bei der kollaborativen Datenverarbeitung vorgeben.

436

Entscheidung

BAG: Gewerkschaftlicher Unterlassungsanspruch – tarifpluraler Betrieb – Regelungssperre – Tarifvorbehalt

(25. 1. 2023 – 4 ABR 4/22 – dazu BB-Kommentar von

Nina Oldehaver, RAin, und **Lennart Buchholz**)

441

Neuerscheinung Buch

Dahl/Göpfert (Hrsg.)

Agile Mitbestimmung

1. Auflage 2024 | Betriebs-Berater Schriftenreihe

Arbeitsrecht | ca. 270 Seiten | Softcover | € 69,-

ISBN: 978-3-8005-1905-7 | Infos unter: <https://shop.ruw.de/>

Die Erste Seite

Prof. Dr. iur. Michael Stahlschmidt, M.R.F., LL.M., MBA, LL.M., RA/FAStR/FAInsSanR/FAMedR/StB

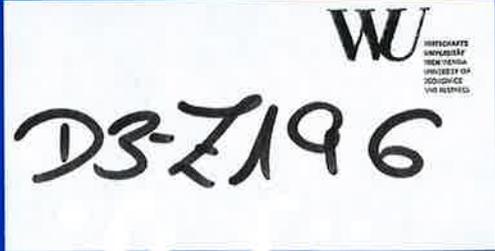
Unternehmenssteuerreform – Ein Gesamtkonzept ist notwendig

Impressum/Vorschau

VIII

NZG

Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht



Herausgeber

Prof. Dr. Holger Altmeppen
Prof. Dr. Alfred Bergmann
Manfred Born
Prof. Dr. Wulf Goette
Prof. Dr. Jürgen Götz
Prof. Dr. Mathias Habersack
Prof. Dr. Joachim Hennrichs
Prof. Dr. Dieter Leuring
Prof. Dr. Hanno Merkt
Prof. Dr. Peter O. Mülbart
Dr. Bernhard Schaub
Dr. Kersten von Schenck
Prof. Dr. Jessica Schmidt
Dr. Sven H. Schneider
Priv.-Doz. Dr. Christoph A. Weber
Prof. (em.) Dr. Dres. h. c.
Harm Peter Westermann
Dr. Hildegard Ziemons

www.nzg.beck.de



5/2024

15. Februar 2024
27. Jahrgang S. 177–224

Aus dem Inhalt

<i>F. Möslein</i> Gesellschaftsrecht gegen Rechtsextremismus (Editorial)	177
<i>T. Florstedt</i> Zukunftsfinanzierungsgesetz – Erleichterte Eigenkapitalaufnahme, elektronische Aktie und Reformthemen	179
<i>F. Deck</i> Onlineverfahren bei deutschen GmbHs in Österreich – Kollisions- und Unionsrecht	185
<i>BGH</i> Stimmrechtsausschluss des herrschenden Unternehmens im faktischen Konzern bei Interessenkonflikt (Anm. Ch. H. Seibt/J. Mohamed)	198
<i>OLG Brandenburg</i> Einstweiliger Rechtsschutz nach Erwerb eines GmbH-Geschäftsanteils	207
<i>BGH</i> Rechtsbehelf bei Nichtgewährung von Einsicht in Nachlassakte – Gesellschafternachfolge	210
<i>OLG München</i> Überbewertung der Aktiva wegen Verbuchung nicht belegter Treuhandguthaben	215
<i>BFH</i> Mehrere unterjährige Anteilerwerbe (Blockerwerb) können § 8b IV 6 KStG unterfallen (Anm. F. Riegler/E. Hoeveler)	218



8250202405

Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

NZG 5/2024

27. Jahrgang · 15. Februar 2024 · Seite 177–224



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

Schriftleitung: Rechtsanwalt Tobias Freudenberg (komm.) und Rechtsanwältin Dr. Melanie Döge, Frankfurt a. M.

Inhalt

Editorial	<i>F. Möslin</i> , Gesellschaftsrecht gegen Rechtsextremismus	177
Report	Europa: Lieferketten-Richtlinie weiter umstritten	178
	Europa: KI-Verordnung gebilligt	178
	Hauptversammlung: Kritik an virtuellen Aktionärstreffen	178
Aufsätze	<i>T. Florstedt</i> , Das Zukunftsfinanzierungsgesetz – Erleichterte Eigenkapitalaufnahme, elektronische Aktie und weitere Reformthemen	179
	<i>F. Deck</i> , Onlineverfahren betreffend deutsche GmbHs in Österreich – kollisionsrechtliche Grundlagen und unionsrechtliche Vorgaben	185
Bericht	<i>J. Bremer</i> , Neuere Entwicklungen in Brüssel	193
Literatur	<i>R. Harnos</i> , Das neue Personengesellschaftsrecht – (Heidel/Hirte, Das neue Personengesellschaftsrecht – Das MoPeG in der Gestaltungspraxis)	195

Rechtsprechung

Kapitalgesellschaftsrecht

BGH	28.11.2023 – II ZR 214/21	Stimmrechtsausschluss des herrschenden Unternehmens im faktischen Konzern bei Interessenkonflikt (mit Anm. von <i>Ch. H. Seibt/J. Mohamed</i>)	198 200
OLG Frankfurt a. M.	15.12.2023 – 17 U 66/22	Anspruch auf Aktienübertragung bei bestandskräftiger Freigabeentscheidung	202
OLG Bbg.	22.11.2023 – 7 W 117/23	Einstweiliger Rechtsschutz nach Erwerb eines GmbH-Geschäftsanteils	207
OLG Düsseldorf	14.09.2023 – 3 Wx 122/23	Keine Bestellung eines Notgeschäftsführers oder Notliquidators	208

Kapitalmarktrecht

OLG Köln	21.12.2023 – 24 U 45/23	Schadensersatzanspruch wegen falscher Anlageberatung bei unklarer faktischer Geschäftsführung (Ls.)	210
----------	-------------------------	---	-----

Verfahrens- und Kostenrecht

BGH	15.11.2023 – IV ZB 6/23	Rechtsbehelf bei Nichtgewährung von Einsicht in Nachlassakte – Gesellschafternachfolge	210
OLG Hamburg	17.07.2023 – 15 W 13/23	Festsetzungen von Ordnungsmitteln gegen Gesellschaftsorgan	213

Bilanzrecht

OLG München	12.06.2023 – 7 U 3337/22	Überbewertung der Aktiva wegen Verbuchung nicht belegter Treuhandguthaben	215
-------------	--------------------------	---	-----

Steuerrecht

BFH	06.09.2023 – I R 16/21	Mehrere unterjährige Anteilerwerbe (sog. Blockerwerb) können § 8b IV 6 KStG unterfallen (mit Anm. von F. Riegler/E. Hoeverler)	218 221
BFH	17.05.2023 – I R 42/19	Keine gesonderte Feststellung des Bestands des steuerlichen Einlagekontos bei rechtsfähigen privaten Stiftungen	222

ISSN 1434-9272

NZG – Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht (NZG)

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

Schriftleitung:

Rechtsanwalt Tobias Freudenberg (komm., Vi.S.d.P.), Rechtsanwältin Dr. Melanie Döge, LL.M.

Mitglieder der Redaktion: Rechtsanwältin Anett Hoffmann; Maike Goldbach (Schlussredaktion).

Manuskripte und andere Einsendungen:

Alle Einsendungen sind an die o. g. Adresse zu richten. Es besteht keine Haftung für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto 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 zu

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

Redaktionsrichtlinie C.H.BECK:

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

Urheber- und Verlagsrechte:

Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, soweit sie vom Einsendenden oder von der Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch im Hinblick auf Datenbanken und ähnliche Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des 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 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: Dreimal im Monat.

Bezugspreise 2024: Jahresabo € 539,- (inkl. MwSt.). Vorzugspreis bei Bezug der NJW: jährlich € 493,- (inkl. MwSt.). Einzelheft € 23,- (inkl. MwSt.). **Versandkosten** jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. Jahrestelei und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

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

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

Abbestellungen:

Abbestellfristen finden Sie unter: www.beck-shop.de/nzg-neue-zeitschrift-gesellschaftsrecht/product/1340

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

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

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


shape our future
chbeck.de/nachhaltig

NVwZ

Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z135

In Zusammenarbeit mit der
Neuen Juristischen
Wochenschrift

herausgegeben von
Prof. Dr. Martin Burgi
Prof. Dr. Christian Calliess
Dr. Josef Christ
Prof. Dr. Klaus-Peter Dolde
Dr. Frank Fellenberg
Prof. Dr. Andreas Heusch
Prof. Dr. Andrea Kießling
Prof. Dr. Christoph Külpmann
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



C.H. BECK

4/2024

15. Februar 2024
43. Jahrgang S. 193–280

Aus dem Inhalt

F. Roggan

Neue Datenübermittlungsregelungen im Bundes-
verfassungsschutzgesetz 193

H.-Ch. Fricke/O. Menges

Drittschutzfragen bei Bebauungsplanfestsetzungen –
Bestandsaufnahme nach der „Wannsee-Entscheidung“ 200

A. Kukk

„Wasser Marsch!“ – (nur wenig) Entspannung
bei Naturgeräuschen von Anlagen zur Erzeugung
erneuerbarer Energien 207

W. Schenk

Neue Rechtsprechung zum Verwaltungsprozessrecht 211

H. Franz

Ein Pflichtanwalt für die Abschiebungshaft? 216

EGMR

Kein Streikrecht für verbeamtete Lehrer
(Anm. G. Buchholtz) 221

BVerwG

Konkurrentenstreit um Vergabe eines höherwertigen
Dienstpostens (Anm. B. Wittkowski) 236

BVerwG

Vertrauensschutz nach hypothetischer Festsetzungs-
verjährung von Anschlussbeiträgen – Übergang zu
reiner Gebührenfinanzierung (Anm. C. Brüning) 248

OVG Hamburg

Kein Anspruch der AfD auf Mitgliedschaft in der ham-
burgischen Härtefallkommission (Anm. H. Schulte) 259



2750202404

Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

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

4 2024

Inhalt

Aufsätze

- Fredrik Roggan*
Neue Datenübermittlungsregelungen im Bundesverfassungsschutzgesetz 193
- Hanns-Christian Fricke/Oliver Menges*
Drittenschutzfragen bei Bebauungsplanfestsetzungen – Eine überblick-
artige Bestandsaufnahme nach der „Wannsee-Entscheidung“ 200
- Alexander Kukk*
„Wasser Marsch!“ – (nur wenig) Entspannung bei Naturgeräuschen
von Anlagen zur Erzeugung erneuerbarer Energien 207

Verwaltungsprozessrecht Kompakt

- Wolfgang Schenk*
Neue Rechtsprechung zum Verwaltungsprozessrecht 211

Kurze Beiträge

- Hannah Franz*
Ein Pflichtanwalt für die Abschiebungshaft? 216

Buchbesprechungen

- M. Sachs/H. Schmitz/U. Stelkens: *Verwaltungsverfahrensgesetz*
(*Florian Becker*) 220
- H.-G. Henneke/Ch. Waldhoff: *Handbuch Recht der Kommunalfinanzen*
(*Janbernd Oebbecke*) 220

Rechtsprechung

- | | | | |
|--------|------------------------|---|------------|
| EGMR | 14. 12. 23 – 59494/18 | Kein Streikrecht für verbeamtete Lehrer
<i>Anm. Gabriele Buchholtz</i> | 221
229 |
| EuGH | 9. 11. 23 – C-125/22 | Voraussetzungen für die Zuerkennung subsidiären Schutzes | 230 |
| EuGH | 23. 11. 23 – C-374/22 | Kein Anspruch auf Familienflüchtlingsschutz | 235 |
| BVerwG | 6. 10. 23 – 2 VR 3.23 | Konkurrentenstreit um Vergabe eines höherwertigen Dienstpostens
<i>Anm. Bernd Wittkowski</i> | 236
241 |
| BVerwG | 4. 5. 23 – 5 P 16.21 | Mitbestimmung bei Facebook-Seite in öffentlicher Verwaltung | 243 |
| BVerwG | 17. 10. 23 – 9 CN 3.22 | Vertrauensschutz nach hypothetischer Festsetzungsverjährung von Beiträgen
<i>Anm. Christoph Brüning</i> | 248
254 |
| BVerwG | 7. 12. 23 – 2 B 14.23 | Ermessensfehlerhaftes Absehen von mündlicher Verhandlung | 256 |
| BVerwG | 1. 11. 23 – 3 B 32.22 | Sektorale Heilpraktikererlaubnis für den Bereich der Ergotherapie | 257 |

OVG Hamburg	24. 11. 23 – 3 Bf 250/21.Z	Kein Anspruch der AfD auf Mitgliedschaft in Kartellfallkommission Anm. <i>Henrike Schulte</i>	259 268
OVG Münster	16. 1. 24 – 5 A 1218/22	Ablehnung eines Vorsitzenden Richters – AfD-Verfahren	269
OVG Bbg	29. 11. 23 – OVG 9 L 8/23	Rechtsweg für Erstattungstreitigkeiten nach der Corona-Test-Verordnung	272
VGH Mannheim	5. 12. 23 – A 12 S 1719/23	Berufungszulassungsantrag bei Fehlen der Vorgaben des § 55d VwGO	273
OVG Münster	31. 10. 23 – 3 A 2043/22	Geltendmachung von Ansprüchen auf verfassungsgemäße Alimentation (Ls.)	274
OVG Magdeburg	14. 9. 23 – 2 L 100/21	Nutzungsänderung zu Terminwohnungen für Prostituierte (Ls.)	274
BSG	19. 6. 23 – B 6 SF 1/23 R	Abrechnungsstreit über Corona-Bürgertests – Rechtsweg	274



NVwZ aktuell

In eigener Sache, Blick in die NVwZ-RR	VII
Blick in die NJW, Rechtsprechung in Pressemitteilungen	VII
Rechtsprechung in Leitsätzen	IX
Kurz berichtet, Gesetzgebungsverfahren, Veranstaltungen	X

ISSN 0721-880X

NVwZ – Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

Schriftleitung:

Rechtsanwalt Professor *Dr. Achim Schunder* (verantwortlich für den Textteil) und Rechtsanwalt *Dr. Johannes Heuschmid*.
Beethovenstraße 7 b, 60325 Frankfurt a. M., Postanschrift: Postfach 110241, 60037 Frankfurt a. M., Telefon: (0 69) 75 60 91-0, Telefax: (0 69) 75 60 91-49.
E-Mail: NVwZ@beck-frankfurt.de, Internet: www.nvwz.de.

Manuskripte und andere Einsendungen:

Alle Einsendungen sind an die o. g. Adresse zu richten. Es besteht keine Haftung für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigefügt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss in Textform erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt die Autorin/der Autor dem Verlag C.H. BECK an ihrem/seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG nieder-

gelegte zwingende Zweitverwertungsrecht der Autorin/des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

Redaktionsrichtlinie C.H.BECK:

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

Urheber- und Verlagsrechte: Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, soweit sie vom Einsendenden oder von der Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch im Hinblick auf Datenbanken und ähnliche Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des 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
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 2024: NVwZ ohne NVwZ-RR: jährlich € 413,- (inkl. MwSt.); **Vorzugspreis** für NJW-Bezieher: jährlich € 359,- (inkl. MwSt.); Einzelheft: NVwZ € 23,- (inkl. MwSt.); NVwZ mit NVwZ-RR: jährlich € 645,- (inkl. MwSt.); **Vorzugspreis** NJW-Bezieher jährlich € 569,- (inkl. MwSt.); Einzelheft NVwZ m. RR € 33,- (inkl. MwSt.). Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. Jahrestelei 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

Abbestellungen:
Abbestellfristen finden Sie unter: www.beck-shop.de/nvwz-neue-zeitschrift-verwaltungsrecht/product/5131

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

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

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



MMR

Zeitschrift für
IT-Recht und Recht
der Digitalisierung

in Kooperation mit: Bitkom · davit im DAV · eco · game · Legal Tech Ve

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-795

AUS DEM INHALT

- | | |
|-----------------------------|--|
| Spieler- und Jugendschutz | 129 JÖRN LÜDEMANN
Die Regulierung von Lootboxen und der Aufgabenkatalog staatlicher Lotterieu Unternehmen |
| Strafrechtsmodernisierung | 131 MARC LIESCHING
Entkriminalisierung des Glücksspielrechts |
| Rechtswidrige Inhalte | 133 BENJAMIN RAUE / LEA KWIATKOWSKI
Der UK Online Safety Act (OSA) im Vergleich mit dem Digital Services Act |
| Autonome Vertragsgestaltung | 137 KATHARINA KOLLMANN
Smart Contracts im bürgerlichen Recht |
| Softwareentwicklung | 142 LISA KÄDE
Next-Level Software Development |
| IT-Sicherheit | 148 ANNE LEBNER / LUCAS MAYR
Besonderheiten für Konzerne in den NIS-Richtlinien und dem BSIG |
| Wirtschaftsauskunftei | 153 EuGH: Scoring-Werte der SCHUFA als automatisierte Entscheidung nach Art. 22 DS-GVO mAnm Radtke |
| Individualisierter Dienst | 157 EuGH: Anbieter einer Kommunikationsplattform unterliegt keiner generell-abstrakten Verpflichtung eines anderen Mitgliedstaats mAnm Wimmer / Teetzmann |
| Schrankenregelung | 171 BGH: Urheberrechtlicher Begriff des Pastiche – Metall auf Metall V mAnm Kreutzer |
| Cyberbunker | 175 BGH: Voraussetzungen der mitgliedschaftlichen Beteiligung an und der Rädelsführerschaft bei einer kriminellen Vereinigung mAnm Nussbaum |

www.mmr.de

2/2024

Seiten 129–208
27. Jahrgang · 15. Februar 2024
Verlag C.H.BECK München



twitter.com/MMRZeitschrift



de.linkedin.com/showcase/zeitschriftmmr



1850202402

Spieler- und Jugendschutz	129 Editorial JÖRN LÜDEMANN Die Regulierung von Lootboxen und der Aufgabenkatalog staatlicher Lotterieu Unternehmen
Strafrechtsmodernisierung	131 Zwischenruf MARC LIESCHING Entkriminalisierung des Glücksspielrechts
Rechtswidrige Inhalte	133 Beiträge BENJAMIN RAUE / LEA KWIATKOWSKI Der UK Online Safety Act (OSA) im Vergleich mit dem Digital Services Act. Was bedeutet „take back control“ bei der Plattformregulierung?
Autonome Vertragsgestaltung	137 KATHARINA KOLLMANN Smart Contracts im bürgerlichen Recht. Rechtliche Analyse ausgewählter verbraucherrechtlicher Aspekte
Softwareentwicklung	142 LISA KÄDE Next-Level Software Development. Computerprogrammenschutz und weitere rechtliche Stolpersteine beim Einsatz von Code-generierender KI in der Praxis
IT-Sicherheit	148 ANNE LEBNER / LUCAS MAYR Besonderheiten für Konzerne in den NIS-Richtlinien und dem BSIG. Welche konzernspezifischen Änderungen ergeben sich aus der neuen NIS2-Richtlinie und ihrer Umsetzung?
Wirtschaftsauskunftei	153 Rechtsprechung EuGH: Scoring-Werte der SCHUFA als automatisierte Entscheidung nach Art. 22 DS-GVO Urteil vom 7.12.2023 – C-634/21 – SCHUFA Holding u.a. (Scoring) mAnm RADTKE
Individualisierter Dienst	157 EuGH: Anbieter einer Kommunikationsplattform unterliegt keiner generell-abstrakten Verpflichtung eines anderen Mitgliedstaats Urteil vom 9.11.2023 – C-376/22 mAnm WIMMER / TEETZMANN
Internetlink	162 BVerfG: Voraussetzungen der Verfassungsbeschwerde unmittelbar gegen einstweilige Verfügung im Lauterkeitsrecht Beschluss vom 18.9.2023 – 1 BvR 1728/23
Virtueller Datenraum	165 BGH: Aufklärungspflichten des Immobilienverkäufers bei Einrichtung eines Datenraums Urteil vom 15.9.2023 – V ZR 77/22

Schrankenregelung	171 BGH: Urheberrechtlicher Begriff des Pastiches – Metall auf Metall V Beschluss vom 14.9.2023 – I ZR 74/22 mAnm KREUTZER
Cyberbunker	175 BGH: Voraussetzungen der mitgliedschaftlichen Beteiligung an und der Rädelsführerschaft bei einer kriminellen Vereinigung Urteil vom 12.9.2023 – 3 StR 306/22 mAnm NUSSBAUM
Fahrplan-App	188 OLG Frankfurt/M.: DB-Suchfunktion „Schnellste Verbindung anzeigen“ muss auch Wettbewerber auflisten Beschluss vom 21.9.2023 – 6 W 61/23
E-Mail-Werbeschreiben	190 KG: Fehlendes Eilbedürfnis bei bewusster Anrufung eines sachlich unzuständigen Gerichts Beschluss vom 14.8.2023 – 5 W 117/23
Leistungsschutzrecht	192 OLG Hamburg: Haftung für Urheberrechtsverletzungen – YouTube II Urteil vom 6.7.2023 – 5 U 175/10
Auto-Replay-E-Mail	197 LG Augsburg: Keine unzulässige elektronische Werbung durch Angabe der Internetpräsenz in Abwesenheitsnotiz Hinweisbeschluss vom 18.10.2023 – 044 S 2196/23
Opt-out	197 LG Freiburg: Unzulässige Voreinstellung eines kostenpflichtigen Expressversands in Online-Shop Urteil vom 16.6.2023 – 12 O 57/22 KfH
Persönlichkeitsrechtsverletzung	198 LG Düsseldorf: Geldentschädigung iHv 120.000 EUR wegen unerlaubter Veröffentlichung in Porno-Videoportalen Urteil vom 14.6.2023 – 12 O 55/22
Verbraucherschutz	200 LG Rottweil: Kosten für Haustürzustellung beim Neuwagenkauf in Online-Angebot Urteil vom 8.5.2023 – 5 O 30/22
Account-Blockade	202 AG Berlin-Mitte: Zulässige Blockierung eines Journalisten auf Social-Media-Account eines Bundesministers Beschluss vom 19.10.2023 – 151 C 167/23 eV
EGVP	204 BVerwG: Zeitliche Sicherheitsreserve bei Übermittlung von Schriftstücken im elektronischen Rechtsverkehr Beschluss vom 25.9.2023 – 1 C 10.23
Widerspruchseinlegung	206 VG Hamburg: Unzulässiger Widerspruch per einfacher E-Mail mit eingescannter Unterschrift Urteil vom 31.7.2023 – 3 K 1110/23
Auslagenersatz	208 VG Gießen: Ersatz polizeilicher Auslagen für Handyortung nach möglicher Suizidankündigung Urteil vom 27.11.2023 – 4 K 148/23.GI (Ls.)

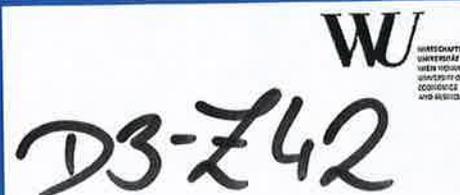
III–IV Inhalt

V–XV MMR-Fokus

XV Impressum

GESELLSCHAFTSRECHT

UND ANGRENZENDES STEUERRECHT



WU
D3-Z42



Dezember 2023 / Heft 8, Seiten 393–448 (22. Jahrgang)

Mit Jahresübersicht 2023 zum Herausnehmen

Aufsätze

- 396 Das neue EU-Umgründungsgesetz – eine Einführung in alle Umgründungsarten (II)
Paul Schörghofer / Christian Zwick
- 410 Mitversicherung der Muttergesellschaft in der D&O-Versicherung ihrer Tochtergesellschaft –
Verstoß gegen das Verbot der Einlagenrückgewähr?
Julia Loisl / Nora Michtner / Alexander Singer

Judikatur

- 414 Nachträgliche Heilung einer verbotenen Einlagenrückgewähr (OLG Innsbruck)
- 419 Übertragung des ganzen Gesellschaftsvermögens einer GmbH (OGH)
- 421 Rechtsanwalt vertritt Gesellschaft und Gesellschafter – unzulässige Doppelvertretung? (OGH)
- 423 Mitwirkungspflicht aller Gesellschafter einer Personengesellschaft bei Firmenbuchanmeldungen –
RATG-Bemessungsgrundlage im Firmenbuchverfahren (OLG Innsbruck)
- 425 Gesellschaftsvertragliches Anwesenheitsquorum bei Stimmverbot einzelner Gesellschafter (OGH)
- 427 Anforderungen an (gesellschaftsvertragliche) Mediationsklausel (OGH)

Firmenbuch-Praxis

- 429 Bestellung eines GmbH-Geschäftsführers nach Inkrafttreten des GesDigG 2023
Wilhelm Birnbauer

Angrenzendes Steuerrecht

- 432 Unwirksamkeit der Übertragung von GmbH-Geschäftsanteilen aufgrund nichtiger Notariatsakte:
Rechtsfolgen für Gewinnausschüttungen
Sebastian Bergmann
- 436 Übergang des wirtschaftlichen Eigentums bei einer vereinbarten Doppeloption
(Put- und Call-Option) (BFG)

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

INHALT



EDITORIAL

- 393 Formulierung des Klagebegehrens bei der Rückforderung wegen verbotener Einlagenrückgewähr

AUFSÄTZE

- 396 Das neue EU-Umgründungsgesetz – eine Einführung in alle Umgründungsarten (II)
Paul Schörghofer / Christian Zwick
- 410 Mitversicherung der Muttergesellschaft in der D&O-Versicherung ihrer Tochtergesellschaft –
Verstoß gegen das Verbot der Einlagenrückgewähr?
Julia Loisl / Nora Michtner / Alexander Singer

JUDIKATUR

- 414 Nachträgliche Heilung einer verbotenen Einlagenrückgewähr
OLG Innsbruck 27.04.2023, 3 R 26/23g
- 419 Übertragung des ganzen Gesellschaftsvermögens einer GmbH
OGH 25.01.2023, 6 Ob 231/22x
- 421 Rechtsanwalt vertritt Gesellschaft und Gesellschafter – unzulässige Doppelvertretung?
OGH 29.06.2023, 23 Ds 18/22g
- 423 Mitwirkungspflicht aller Gesellschafter einer Personengesellschaft bei Firmenbuchanmeldungen –
RATG-Bemessungsgrundlage im Firmenbuchverfahren
OLG Innsbruck 16.05.2023, 3 R 37/23z
- 425 Gesellschaftsvertragliches Anwesenheitsquorum bei Stimmverbot einzelner Gesellschafter
OGH 18.05.2022, 6 Ob 72/22i
- 427 Anforderungen an (gesellschaftsvertragliche) Mediationsklausel
OGH 25.09.2023, 6 Ob 229/22b

FIRMENBUCH-PRAXIS

- 429 Bestellung eines GmbH-Geschäftsführers nach Inkrafttreten des GesDigG 2023
Wilhelm Birnbauer

ANGRENZENDES STEUERRECHT

AUFSÄTZE

- 432 Unwirksamkeit der Übertragung von GmbH-Geschäftsanteilen aufgrund nichtiger Notariatsakte:
Rechtsfolgen für Gewinnausschüttungen
Sebastian Bergmann

JUDIKATUR

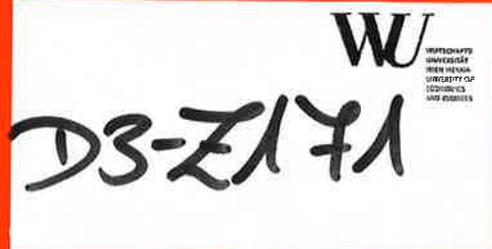
- 436 Übergang des wirtschaftlichen Eigentums bei einer vereinbarten Doppeloption (Put- und Call-Option)
BFG 25.07.2023, RV/7100581/2017
(Anmerkung von Emilia Kraxberger)

SERVICETEIL

- 442 Buchvorstellungen
- 447 Autorensseite
- 448 Impressum

NJW

Neue Juristische Woche



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

- P. Meier*
Der Verkauf von Immobilien von und an GbR nach dem reformierten Recht 465
- M. Nietsch*
Der Geschäftsleiterregress im Zusammenhang mit Kartellvergehen 471
- P. Ostendorf*
Inhaltliche Angemessenheit geänderter Preisanpassungsklauseln in der Fernwärmeversorgung 477
- R. Mantz*
Die Entwicklung des Internetrechts 480
- EuGH*
Europäische Staatsanwaltschaft – gerichtliche Kontrolle (Anm. E. Duesberg) 487
- BGH*
Schadensminderung bei Vorsteuerabzugsberechtigung (Anm. T. Mehring) 496
- BGH*
Geburtsname des Kindes eines als Flüchtling anerkannten Elternteils 509
- BAG*
Außerordentliche Kündigung mit Auslaufzeit – Täuschung über Impfunfähigkeit 527
- BSG*
Unfall auf dem Weg zum Versand einer AU-Bescheinigung 531



Aus NJW-aktuell

Interview
Entgleister
Tarifkonflikt

Forum
Grundrechts-
verwirkung

Recht digital
„Justice
Operations“

8/2024

15. Februar 2024
77. Jahrgang S. 465–536
www.njw.de



0150202408

INHALT

Aufsätze

Patrick Meier

Der Verkauf von Immobilien von und an GbR nach dem reformierten Recht

465

Der Beitrag behandelt Änderungen durch das Anfang des Jahres in Kraft getretene MoPeG in Bezug auf die Grundbuchfähigkeit und den Vertrauensschutz bei Rechtsgeschäften mit Gesellschaften bürgerlichen Rechts, die die Abwicklung von Immobilientransaktionen mit GbR-Beteiligung nicht unerheblich beeinflussen.

Michael Nietsch

Der Geschäftsleiterregress im Zusammenhang mit Kartellvergehen

471

Zur Organhaftung wegen Unternehmensgeldbußen und damit im Zusammenhang stehenden Aufklärungs- und Verfahrenskosten liegt erstmals eine obergerichtlichen Entscheidung des OLG Düsseldorf vor. Der Beitrag erläutert diese und legt dar, wie sanktionsbedingte Vermögensschäden im System der Organhaftung zu verorten sind.

Zur Rechtsprechung

Patrick Ostendorf

Inhaltliche Angemessenheit geänderter Preisanpassungsklauseln in der Fernwärmeversorgung (BGH NJW 2024, 498)

477

Bericht

Reto Mantz

Die Entwicklung des Internetrechts

480

Kanzlei & Mandat

Benjamin Heßeler

Der Vorschaden in der Unfallregulierung

485

NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Rubrikenmarkt	23
KI-Verordnung ante portas D. Bomhard		Entgleister Tarifkonflikt C. Höpfner		web.report	24
Agenda	6	Forum	15	Stellenmarkt	25
Meldungen/Kolumne	7	Hürden der Grundrechts- verwirkung W. Kluth		Beck'sche Zeitschriften	40
Gesetzgebung	8	Aus der Justiz	17	Buchhinweise	42
Rechtsprechung in Kürze	8	Immer mehr Klagen gegen Fluglinien S. Rebehn		Veranstaltungshinweise	44
Entscheidung der Woche	9	Recht digital	19	Heftvorschau/Impressum	46
Leserforum	10	Justice Operations I. Biallaß, B. Waltl et al.			

INHALT

Rechtsprechung



Europäische Gerichte

EuGH 21.12.23 – C-281/22
Europäische Staatsanwaltschaft – gerichtliche Kontrolle (Anm. E. Duesberg)

487

KG 28.08.23 – 8 W 34/23
Anlass zur Klageerhebung bei zu später Einrede

517

OLG Rostock 23.10.23 – 4 U 90/23
Vergleichstätigkeit in der Berufsunfähigkeitsversicherung (Ls.)

518

Verfassungsgerichte

BVerfG 07.11.23 – 2 BvL 12/20
Tickets für während Pandemie ausgefallene Veranstaltungen – Gutscheinelösung

492

Strafgerichte

BGH 17.10.23 – 1 StR 151/23
Edelmetalleinfuhr aus Liechtenstein – Begriff des Anlagegolds

519

BVerfG 05.12.23 – 2 BvR 1661/23
Entscheidung in der Hauptsache statt im Eilverfahren (Ls.)

495

Verwaltungsgerichte

VGH Mannheim 07.08.23 – 13 S 1640/22
Anordnung einer Fahrradstraße

522

Zivilgerichte

BGH 18.12.23 – VIa ZR 1248/22
Schadensminderung bei Vorsteuerabzugsberechtigung (Anm. T. Mehring)

496

Arbeitsgerichte

BAG 14.12.23 – 2 AZR 66/23
Außerordentliche Kündigung mit Auslauffrist – Täuschung über Impfunfähigkeit

527

BGH 27.09.23 – VIII ZR 249/22
Wirksame Preisanpassungsklausel des Fernwärmeenergieversorgers

498

LAG Niedersachsen 22.08.23 – 13 Ta 163/23
Rechtsweg bei Streit um Corona-Sonderleistung an Pflegekräfte im Krankenhaus (Ls.)

530

BGH 06.06.23 – VI ZR 309/22
Unzulässige Berichterstattung über Kindesentführung

505

Sozialgerichte

BGH 05.07.23 – XII ZB 155/20
Geburtsname des Kindes eines als Flüchtling anerkannten Elternteils

509

BSG 30.03.23 – B 2 U 1/21 R
Unfallversicherungsschutz beim Versand einer Arbeitsunfähigkeitsbescheinigung

531

BGH 28.09.23 – III ZB 25/21
Deliktgerichtsstand der EuGVVO

514

Rechtssicherer Umgang mit sensiblen Daten.



Der anschauliche Band

erläutert die **wichtigsten Aspekte des Datenschutzrechts**. Gut verständlich aufbereitet, mit optischen Hervorhebungen der entscheidenden Elemente und vielen praktischen Beispielen, bietet der Band alles, was ein Unternehmen wissen muss, um **datenschutzkonform arbeiten** zu können.

Von Dr. Georg F. Schröder, RA, LL.M.
5. Auflage. 2024. XVI, 292 Seiten. Kartoniert € 24,90
(dtv-Band 51286) | Neu im November 2023
≡ beck-shop.de/55571355

Erhältlich im Buchhandel oder bei: beck-shop.de | Verlag C.H.BECK oHG · 80791 München kundenservice@beck.de | Preise inkl. MwSt. | 176252

Die 5. Auflage

enthält neue bzw. vollständig überarbeitete Themen wie:

- ▶ neuer Angemessenheitsbeschluss für einen sicheren Datenverkehr mit den USA
- ▶ ChatGPT und Datenschutz
- ▶ Einsatz von MS 365 nach Stellungnahme der DSK
- ▶ Trackinglösungen ohne Cookies
- ▶ Hinweisgeber-Systeme und Datenschutz
- ▶ Neue Schnittstellen: Erfahrungen mit dem TTDSG
- ▶ Cyberangriffe als Datenschutzrisiko

Beck im dtv

02.24



71. Jahrgang
Februar 2024
Seiten 57-124

SGb

Die Sozial- gerichtsbarkeit

www.DieSozialgerichtsbarkeit.de

Zeitschrift für
das aktuelle Sozialrecht

Herausgeber:

Prof. Dr. Peter Axer
Ruprecht-Karls-Universität Heidelberg

Prof. Dr. Peter Becker
Vorsitzender Richter am BSG a. D.

Prof. Dr. Frauke Brosius-Gersdorf
Universität Potsdam

Prof. Dr. Dr. h. c. Eberhard Eichenhofer
Berlin

Dr. Christine Fuchsloch
Präsidentin des LSG Schleswig-Holstein

Dr. h. c. Peter Masuch
Präsident des BSG a. D.

Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis
Universität zu Köln

Prof. Dr. Rainer Schlegel
Präsident des BSG

Prof. Dr. Peter Udsching
Vorsitzender Richter am BSG a. D.

Prof. Dr. Thomas Voelzke
Vizepräsident des BSG a. D.

Dr. h. c. Matthias von Wulffen
Präsident des BSG a. D.

Aufsätze

P. Becker

Wen schützt das Sozialversicherungsrecht und wen sollte es schützen?

D. Schweigler

Die Bindung des Trägers der Eingliederungshilfe an „fremde“ Vereinbarungen (§ 123 Abs. 2 Satz 1 SGB IX) (Teil I)

M. Uyanik

Leistungsmissbrauch im Bürgergeld nach dem SGB II – Was tun?

M. Gierke

Betragsrahmengebühren im Sozialrecht

E. Straßfeld

Überbrückungsleistungen gemäß § 23 Abs. 3 Satz 3 ff. SGB XII

Aktuelle Entscheidungen

Übersicht über die jüngste Rechtsprechung

Rechtsprechung

BSG, Berücksichtigung vorgemerakter Anrechnungszeiten/Schulische Ausbildung/Überschreiten der Höchstdauer von 8 Jahren

(Anm. F. Hase)

BSG, Anerkennung von Kindererziehungszeiten/Kindererziehung in Polen bei einem Elternteil/Berechtigung nach dem FRG

(Anm. H. Reinhard)

BSG, Nothilfe/Erstattungsanspruch Krankenhausträgers/Leistungsausschluss für Ausländer ohne Aufenthaltsrecht

(Anm. E. Straßfeld)

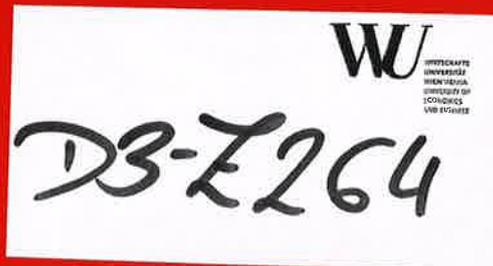
ESV ERICH
SCHMIDT
VERLAG

100 Jahre

Inhalt

EDITORIAL	<i>Prof. Dr. Thomas Voelzke</i>	
AUFSÄTZE	<i>Prof. Dr. Peter Becker</i> Wen schützt das Sozialversicherungsrecht und wen sollte es schützen? _____	57
	<i>Prof. Dr. Daniela Schweigler</i> Die Bindung des Trägers der Eingliederungshilfe an „fremde“ Vereinbarungen (§ 123 Abs. 2 Satz 1 SGB IX) (Teil I) _____	64
	<i>Dr. Markos Uyanik</i> Leistungsmissbrauch im Bürgergeld nach dem SGB II – Was tun? _____	72
	<i>Malte Gierke</i> Betragsrahmengebühren im Sozialrecht _____	78
	<i>Elisabeth Straßfeld</i> Überbrückungsleistungen gemäß § 23 Abs. 3 Satz 3 ff. SGB XII _____	83
AKTUELLE ENTSCHEIDUNGEN	Übersicht über die jüngste Rechtsprechung des Bundessozialgerichts _____	88
RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN		
GESETZLICHE RENTENVERSICHERUNG	<i>Berücksichtigung vorgemerkter Anrechnungszeiten/Schulische Ausbildung/Überschreiten der Höchstdauer von 8 Jahren/Bindungswirkung Anrechnungszeiten</i> §§ 58 Abs. 1 Satz 1 Nr. 4, 71 Abs. 1, 72 Abs. 3 Nr. 1, 74 SGB VI Urteil des 5. Senats des BSG vom 5. 4. 2023 – B 5 R 4/22 R – ECLI:DE:BSG:2023:050423UB5R422R0 – <i>Anmerkung von Prof. Dr. Friedhelm Hase, Bremen</i> _____	104
	<i>Anerkennung von Kindererziehungszeiten/Kindererziehung in Polen bei einem Elternteil/Berechtigung nach dem FRG</i> Urteil des 5. Senats des BSG vom 5. 4. 2023 – B 5 R 36/21 R – ECLI:DE:BSG:2023:050423UB5R3621R0 – <i>Anmerkung von Prof. Dr. Hans-Joachim Reinhard, Fulda</i> _____	110
SOZIALHILFE	<i>Nothilfe/Erstattungsanspruch Krankenhausträgers/Kenntnis des Sozialhilfeträgers vom Leistungsfall/Leistungsausschluss für Ausländer ohne Aufenthaltsrecht/Überbrückungsleistungen</i> §§ 25 Satz 1, 18 Abs. 1, 48 Satz 1, 23 Abs. 3 SGB XII Urteil des 8. Senats des BSG vom 13. 7. 2023 – B 8 SO 11/22 R – ECLI:DE:BSG:2023:130723UB8SO1122R0 – <i>Anmerkung von Elisabeth Straßfeld, Essen</i> _____	119
GESAMTSCHAU	_____	V

02.24



23. Jahrgang
Februar 2024
Seiten 49–92

ZESAR

Zeitschrift für europäisches
Sozial- und Arbeitsrecht

www.ZESARdigital.de

Herausgeber:

Prof. Dr. Susanne Auer-Mayer
Wirtschaftsuniversität Wien

Prof. Dr. Ulrich Becker
Max-Planck-Institut München

Prof. Dr. Dr. h. c. Eberhard Eichenhofer
Berlin

Prof. Dr. Maximilian Fuchs
Regensburg

Inken Gallner
Präsidentin Bundesarbeitsgericht, Erfurt

Prof. Dr. Constanze Janda
Deutsche Universität für Verwaltungs-
wissenschaften Speyer

Prof. Dr. Christoph Kietzbl
Wirtschaftsuniversität Wien

Prof. Dr. Hartmut Oetker
Christian-Albrechts-Universität zu Kiel

Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis
Universität zu Köln

Prof. Dr. Reinhard Resch
Johannes Kepler Universität Linz

Prof. Dr. Adam Sagan
Universität Bayreuth

Prof. Dr. Gregor Thüsing
Rheinische Friedrichs-Wilhelms-
Universität Bonn

Ilka Wölfl
Europavertretung der deutschen
Sozialversicherung, Brüssel

EU-Agenda

Aufsätze

U. Rust

Unionsrechtliche Anerkennung von Auswirkungen
häuslicher Gewalt auf die Arbeitswelt (Teil I)

I. Kanalan

Wohnungslosigkeit im Gefüge des Rechts der Sozialen
Dienstleistungen

S. Friese

Die Lufthansa CityLine-Entscheidung des EuGH

Vorlagen an den EuGH

Najvyšší správny súd Slovenskej republiky (Slowakei),
Anwendungsbereich der GrCh
(*Anm. A. Kalle*)

Rechtsprechung

EuGH, Teilzeitbeschäftigung/Piloten/Zusätzliche
Flugdienstzeit/Auslösegrenzen für Vollzeitbeschäftigte
und für Teilzeitbeschäftigte
(*Anm. S. Friese*)

BSG, Vorlage einer Europäischen Krankenversicherungs-
karte/Vermeintlicher Grenzgänger/Einzelleistungs-
vergütung und Gesamtvergütung
(*Anm. B. Strobel*)

ESV ERICH
SCHMIDT
VERLAG

100 Jahre



Inhalt

EDITORIAL	<i>Prof. Dr. Constanze Janda</i>	
EU-AGENDA		
Kommission	Resiliente Arzneimittelversorgung durch europäische und internationale Koordination _____	49
	Der Gesetzesvorschlag zum Zahlungsverzug bringt Sozialversicherung unbegründet in Not _____	49
Parlament	Statusfeststellung und algorithmisches Management im Fokus _____	50
	Verständigung im Trilog für die Anwendung künstlicher Intelligenz _____	51
	Vorläufige Einigung zum Europäischen Lieferkettengesetz _____	51
	Aufbau eines Europäischen Gesundheitsdatenraums _____	52
AUFSÄTZE		
	<i>Prof. Dr. Ursula Rust</i> Unionsrechtliche Anerkennung von Auswirkungen häuslicher Gewalt auf die Arbeitswelt (Teil I) _____	53
	<i>Priv.-Doz. Dr. Ibrahim Kanalan</i> Wohnungslosigkeit im Gefüge des Rechts der Sozialen Dienstleistungen _____	61
	<i>Dr. Sebastian Friese</i> Die Lufthansa CityLine-Entscheidung des EuGH _____	66
VORLAGEN AN DEN EUGH		
Ordnungswidrigkeitenrecht	<i>Anwendungsbereich der GrCh</i> Najvyšší správny súd Slovenskej republiky (Slowakei), 28. 8. 2023, Rs. C-544/23 – Kläger: TT; Beklagte: BAJI Trans, s. r. o. <i>Anmerkung von Dr. Ansgar Kalle</i> _____	74
RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN		
Sozialpolitik	<i>Teilzeitbeschäftigung/Piloten/Zusätzliche Flugdienstzeit/Auslösegrenzen für Vollzeitbeschäftigte und für Teilzeitbeschäftigte</i> Richtlinie 97/81/EG Urteil des EuGH vom 19. 10. 2023, Rs. C-660/20 (MK ./. Lufthansa CityLine GmbH), ECLI:EU:C:2023:789 – <i>Anmerkung von Dr. Sebastian Friese, Münster</i> _____	77
Vertragsarztrecht	<i>Vorlage einer Europäischen Krankenversicherungskarte/Vermeintlicher Grenzgänger/Einzelleistungsvergütung und Gesamtvergütung</i> §§ 106a Abs. 1, 106d, 69 Abs. 1 Satz 3 SGB V Urteil des 6. Senats des BSG vom 23. 3. 2023 – B 6 KA 14/22 R – ECLI:DE:BSG:2023:230323UB6KA1422R0 – <i>Anmerkung von Bianca Strobel, Chemnitz</i> _____	83
KURZ NOTIERT	Ein Stoff – eine Bewertung _____	92
VERHANDLUNGEN VOR DEM EUGH	_____	V