

VOLUME 51, ISSUE 1

FEBRUARY 2024

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

D3-Z82

# Legal Issues *of Economic Integration*



Wolters Kluwer

# LEGAL ISSUES OF ECONOMIC INTEGRATION



---

Volume 51

February 2024

Number 1

---

## *Editorial*

- Investment Protection in an Integrated Europe –  
The Non-Enforcement of Intra-EU Investment  
Arbitration Awards as the Ultimate Test Case for  
Strasbourg's Deference Doctrines *Johannes Hendrik Fahner* 1

## *Articles*

- Digital Trade in the EU–New Zealand Free Trade  
Agreement: An Appraisal *Mira Burri, Kholofelo Kugler &  
Anna Dorothea Ker* 11
- The EU's Anti-coercion Instrument: A Return of  
Unlawful Unilateral Trade Countermeasures in  
Disguise? *Kornel Olsthoorn* 47
- Why Do (High-Income) Countries Wish to Green  
Their Trade Agreements? *Tamara Grigoras* 87



# ZHR

**Zeitschrift  
Handelsrecht und**

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

**D3-Z193**

**1**

**Karsten Schmidt**

Nachruf: Peter Ulmer – ein halbes Jahrhundert  
Rechtsgelehrsamkeit in der ZHR (2)

**Volker Sander**

Die Pflichten des GmbH-Geschäftsführers in Krise  
und Insolvenz nach dem SanInsFoG (8)

**Jan-Erik Schirmer**

Die responsive Funktion der Hauptver-  
sammlung (60)

**Philipp Maximilian Holle**

Kartellrechtliche Bewältigung von Nachhaltigkeits-  
kooperationen (98)

**Lukas Hollerung**

Sustainable Mergers & Acquisitions –  
eine Bestandsaufnahme (148)

# Inhalt



Hinweis der Schriftleitung ..... 1

## Nachruf

*Karsten Schmidt*: Peter Ulmer – ein halbes Jahrhundert Rechtsgelehrsamkeit  
in der ZHR ..... 2

## Abhandlungen

*Volker Sander*: Die Pflichten des GmbH-Geschäftsführers in Krise und  
Insolvenz nach dem SanInsFoG ..... 8

*Jan-Erik Schirmer*: Die responsive Funktion der Hauptversammlung ..... 60

*Philipp Maximilian Holle*: Kartellrechtliche Bewältigung von Nachhaltig-  
keitskooperationen ..... 98

*Lukas Hollerung*: Sustainable Mergers & Acquisitions –  
eine Bestandsaufnahme ..... 148

## Zeitschrift für das gesamte Handelsrecht und Wirtschaftsrecht

Begründet 1858 von *L. Goldschmidt*

Herausgegeben von

Prof. Dr. *Matthias Habersack*, Ludwig-Maximilians-Universität München  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. *Karsten Schmidt*, Bucerius Law School, Hamburg  
Prof. Dr. Dr. h. c. *Wolfgang Schön*, Max-Planck-Institut für Steuerrecht und Öffentliche  
Finanzen, München  
gemeinsam mit

Prof. Dr. *Gregor Bachmann*  
Humboldt-Universität zu Berlin  
Dr. *Michael Brellocks*  
Rechtsanwalt, München  
Prof. Dr. *Martin Burgi*  
Ludwig-Maximilians-Universität München  
Prof. Dr. *Florian Drinhausen*  
Rechtsanwalt, Frankfurt/Main  
Dr. *Christian Grüneberg*  
Richter am Bundesgerichtshof, Karlsruhe  
Prof. Dr. *Katja Langenbacher*  
Goethe-Universität Frankfurt/Main

Prof. Dr. *Thomas Mayen*  
Rechtsanwalt, Bonn  
Prof. Dr. *Peter O. Mühlbert*  
Johannes Gutenberg-Universität Mainz  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. *Peter-Christian Müller-Graff*  
Ruprecht-Karls-Universität Heidelberg  
Dr. *Friederike Rotsch*  
Chefjustiziarin, Frankfurt/Main  
*Volker Sander*  
Richter am Bundesgerichtshof, Karlsruhe  
Dr. *Kathrin Westermann*  
Rechtsanwältin, Berlin



01.2024

Jahrgang 77 / 01.01.24

ISSN 0340-9031 / www.wpg.de

406/62401

**Fachlicher Beirat**

WP StB RA Dr. Hans-Peter Aicher

WP StB Prof. Dr. Frank Beine

WP StB Andrea Bruckner

WP StB Ullrich Hartmann

WP StB Dr. Karl Petersen

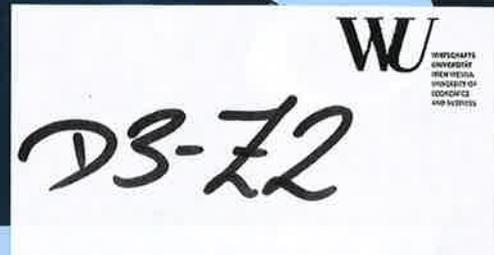
RAin Stefanie Reichel

Prof. Dr. Oliver Thomas

**STEUERN & RECHT**

# Zum Merkmal der tatsächlichen Durchführung von Gewinnabführungsverträgen

Dr. Christoph Kneip und Torben Schlitt » 48



**ASSURANCE**

**Aus dem IT-Einsatz resultierende Risiken im Rahmen der Abschlussprüfung nach ISA [DE] 315 (Revised 2019)**

Martin Uebelmann und Horst Kreisel » 2

**RECHNUNGSLEGUNG**

**Bilanzielle Auswirkungen einer Einbeziehung variabler Leasingzahlungen in die Leasingverbindlichkeit im Sinne von IFRS 16**

Juliane-Rebecca Upmeyer und Prof. Dr. Inge Wulf » 16

**FINANCIAL SERVICES**

**Round-Tripping: Kann ein Im-Kreis-buchen zum Erfolg führen?**

Marcus Gast, Christian Halm und Anja Rößger » 30

**BRANCHEN**

**Öffentliche Rechnungslegung: Referentenentwurf eines 3. NKF-Weiterentwicklungsgesetzes**

Dr. Viola Eulner » 36

**MANAGEMENT & BERATUNG**

**IT and more: Künstliche Intelligenz auf dem Vormarsch**

Hendrik Reese » 44

**STEUERN & RECHT**

**Strafbarkeit des Abschlussprüfers - oder: Ver(w)irrungen im HGB**

Prof. Dr. Carsten Wegner » 56



**ASSURANCE**

**KOMPAKT**

IDW Positionspapier: Compliance-Kultur in deutschen Unternehmen verbessern (Empfehlung A.5 DCGK 2022) ..... » 1

IESBA: Fragen und Antworten zu den Änderungen am Code of Ethics (Auftragsteam und Prüfung des Konzernabschlusses) ..... » 1

**ANALYSE**

Aus dem IT-Einsatz resultierende Risiken im Rahmen der Abschlussprüfung nach ISA [DE] 315 (Revised 2019)  
*Martin Uebelmann und Horst Kreisel* ..... » 2



**RECHNUNGSLEGUNG**

**KOMPAKT**

BaFin: Enforcement-Schwerpunkte 2024 ..... » 11

EU-Kommission: neue Delegierte Rechtsakte zur Taxonomie-Verordnung ..... » 11

ESMA: Erläuterungen zur Taxonomie-Verordnung und zur Offenlegungsverordnung ..... » 12

Global Reporting Initiative: Entwürfe für klimaschutzbezogene Standards ..... » 13

GRI richtet Sustainability Innovation Lab ein ..... » 13

Standard zur Beurteilung der künftigen Entwicklung der CO<sub>2</sub>-Emissionen ..... » 14

ISO- und CEN-Normen zur Nachhaltigkeitsberichterstattung ..... » 14

Entwurf des IASB zur Klassifizierung von Finanzinstrumenten als Eigen- oder Fremdkapital ..... » 14

Bilanzierung von Sale-and-Lease-Back-Transaktionen: Übernahme von Änderungen an IFRS 16 ..... » 15

**ANALYSE**

Bilanzielle Auswirkungen einer Einbeziehung variabler Leasingzahlungen in die Leasingverbindlichkeit im Sinne von IFRS 16 – Erkenntnisse aus der Analyse der im DAX, MDAX, SDAX und EURO STOXX 50 notierten Unternehmen  
*Juliane-Rebecca Upmeier und Prof. Dr. Inge Wulf* ..... » 16



**FINANCIAL SERVICES**

**KOMPAKT**

Pflichten von Wirtschaftsprüfer-Praxen nach dem GwG ..... » 27

BaFin-Rundschreiben zu Hochrisikostaaten ..... » 27

EBA: Bericht zur Umsetzung von IFRS 9 durch Kreditinstitute ..... » 28

Cyber-Risiken als neue strategische Aufsichtspriorität der EU ..... » 28

Fachliche Eignung und Zuverlässigkeit: BaFin veröffentlicht drei Rundschreiben ..... » 28

IDW zum Entwurf der ZAG-MaRisk ..... » 29

Wertpapierinstitute: zwei Rechtsverordnungen verkündet ..... » 29

**ANALYSE**

Round-Tripping: Kann ein Im-Kreis-buchen zum Erfolg führen?  
*Marcus Gast, Christian Halm und Anja Rößger* ..... » 30



## BRANCHEN

### KOMPAKT

- Verbesserungen der IPSAS ..... » 35
- IPSAS 49: neuer Standard zu Altersversorgungsplänen ..... » 35

### ANALYSE

- Öffentliche Rechnungslegung: Referentenentwurf eines  
3. NKF-Weiterentwicklungsgesetzes – Wesentliche Auswirkungen auf  
kommunale Unternehmen  
*Dr. Viola Eulner* ..... » 36



## MANAGEMENT & BERATUNG

### KOMPAKT

- Nachhaltige Sanierungskonzepte: Änderung von IDW S 6 ..... » 42
- Cyberangriffe mit Ransomware: nach wie vor die größte Bedrohung aus  
dem Cyberraum ..... » 42
- Reformvorschläge für Digitalpolitik der EU ..... » 43

### ANALYSE

- IT and more: Künstliche Intelligenz auf dem Vormarsch – Im Unternehmens-  
einsatz, aber auch in der Regulierung  
*Hendrik Reese* ..... » 44



## STEUERN & RECHT

### KOMPAKT

- BFH: Anwendung des 90-Prozent-Tests bei Handelsunternehmen ..... » 47
- Cyber-Versicherung – Anwendbarkeit von  
§ 81 Abs. 2 VVG ..... » 47

### ANALYSE

- Zum Merkmal der tatsächlichen Durchführung von Gewinnabführungs-  
verträgen – Anmerkungen zu den BFH-Urteilen vom 02.11.2022 – I R 37/19  
und I R 29/19  
*Dr. Christoph Kneip und Torben Schlitt* ..... » 48
- Strafbarkeit des Abschlussprüfers – oder: Ver(w)irrungen im HGB  
*Prof. Dr. Carsten Wegner* ..... » 56



02.2024

Jahrgang 77 / 15.01.24

ISSN 0340-9031 / www.wpg.de

406/62402

**Fachlicher Beirat**

WP StB RA Dr. Hans-Peter Aicher

WP StB Prof. Dr. Frank Beine

WP StB Andrea Bruckner

WP StB Ullrich Hartmann

WP StB Dr. Karl Petersen

RAIn Stefanie Reichel

Prof. Dr. Oliver Thomas

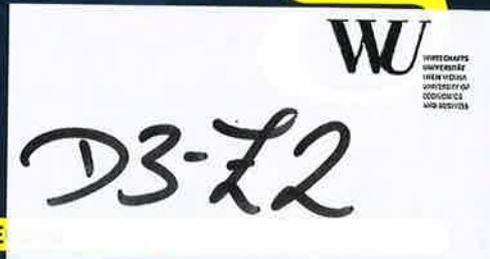
**ASSURANCE**

# Entwurf ISSA 5000: Prüfung der Nachhaltigkeits- berichterstattung

Inna Disser und Stefanie Skoluda » 64



**KOMPETENZ SCHAFFT VERTRAUEN**



**RECHNUNGSLE**

**Green and more: Die EU-Entwaldungsverordnung - weitere Lieferkettenanforderungen für den Mittelstand**

Volker Hartke

» 77

**Bilanzierung von ausgeliehenen Fußballspielern nach IFRS**

Prof. Dr. Hans-Jürgen Kirsch, Dr. Christian Weber und Nils Burchardt

» 80

**BRANCHEN**

**Die Krankenhausreform - Segen und Fluch zugleich?**

Dr. Anja Bauchowitz

» 89

**MANAGEMENT & BERATUNG**

**Insolvenzen auf dem Vormarsch - Normalisierung oder wirtschaftliches Menetekel?**

Patrik-Ludwig Hantzsch

» 98

**STEUERN & RECHT**

**Betriebsstätte im Dienstleistungsbereich: BFH-Urteil vom 07.06.2023 - I R 47/20**

Regina Maulberger und Prof. Dr. Robert Ullmann

» 108

**EuGH stärkt die Stellung des Datenschutzbeauftragten**

Dr. Philip Kempermann LL.M. und

Georg Thomas LL.M. (University of Glasgow)

» 115



**ASSURANCE**

**KOMPAKT**

Prüfung der Nachhaltigkeitsberichterstattung: IDW zu ED ISSA 5000 .....	» 61
IAASB: Prüfung von Abschlüssen von weniger komplexen Unternehmen (ISA for LCE) .....	» 62
Prüfung von weniger komplexen Einheiten: Ergänzende Anforderungen für Konzernabschlussprüfungen (IDW EPS KMU 10 (12.2023)) .....	» 63
Rezension: WP Handbuch: Wirtschaftsprüfung und Rechnungslegung .....	» 63

**ANALYSE**

Entwurf des ISSA 5000: Prüfung der Nachhaltigkeitsberichterstattung mit hinreichender bzw. begrenzter Sicherheit <i>Inna Disser und Stefanie Skoluda</i> .....	» 64
---	------



**RECHNUNGSLEGUNG**

**KOMPAKT**

Anhebung der Schwellenwerte zur Bestimmung der Größenklasse für Kapitalgesellschaften .....	» 74
Zur Einleitung von Ordnungsgeldverfahren für das Geschäftsjahr mit dem Bilanzstichtag 31.12.2022 .....	» 74
IDW Arbeitshilfe zu Artikel 8 der Taxonomie-Verordnung .....	» 75
Generalnorm im Nachhaltigkeitsbericht? .....	» 76

**ANALYSE**

Green and more: Die EU-Entwaldungsverordnung – weitere Lieferkettenanforderungen für den Mittelstand <i>Volker Hartke</i> .....	» 77
Bilanzierung von ausgeliehenen Fußballspielern nach IFRS <i>Prof. Dr. Hans-Jürgen Kirsch, Dr. Christian Weber und Nils Burchardt</i> .....	» 80



**FINANCIAL SERVICES**

**KOMPAKT**

IDW Eingabe zu nachhaltigkeitsbezogenen Offenlegungspflichten .....	» 88
BaFin: Leitlinien zur Gesamtanierungskapazität .....	» 88



**BRANCHEN**

**ANALYSE**

Die Krankenhausreform – Segen und Fluch zugleich? <i>Dr. Anja Bauchowitz</i> .....	» 89
---	------



## MANAGEMENT & BERATUNG

### KOMPAKT

- Politische Einigung auf Regulierungsrahmen für Künstliche Intelligenz ..... » 95
- Bericht der Bundesregierung über Frauenanteile in Führungspositionen ..... » 96
- CSDDD: vorläufige Einigung im Trilog-Verfahren ..... » 97

### ANALYSE

- Insolvenzen auf dem Vormarsch – Normalisierung oder wirtschaftliches Menetekel? – Ein wirtschaftlicher Jahresrück- und -ausblick  
*Patrik-Ludwig Hantzsch* ..... » 98



## STEUERN & RECHT

### KOMPAKT

- Steuerliche Organschaft bei der Umwandlung von Unternehmen ..... » 106
- Verabschiedung des Kreditzweitmarktförderungsgesetzes ..... » 107
- Umfrage zu möglichen Lockerungen des Fremdbesitzverbotes in der deutschen Anwaltschaft ..... » 107

### ANALYSE

- Betriebsstätte im Dienstleistungsbereich: BFH-Urteil vom 07.06.2023 – I R 47/20 – Darstellung und Diskussion  
*Regina Maulberger und Prof. Dr. Robert Ullmann* ..... » 108
- EuGH stärkt die Stellung des Datenschutzbeauftragten – Besprechung des EuGH-Urteils vom 09.02.2023 – C-453/21  
*Dr. Philip Kempermann LL.M. und Georg Thomas LL.M. (University of Glasgow)* ... » 115



# IDW Bibliothek

# WPg



## WPg digital - im Web und als App

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



WEITERE INFOS: [WWW.IDW-VERLAG.DE/WPG](http://WWW.IDW-VERLAG.DE/WPG)



04.2024

Jahrgang 77 / 15.02.24

ISSN 0340-9031 / www.wpg.de

406/62404

**Fachlicher Beirat**

WP StB RA Dr. Hans-Peter Aicher

WP StB Prof. Dr. Frank Belne

WP StB Andrea Bruckner

WP StB Ullrich Hartmann

WP StB Dr. Karl Petersen

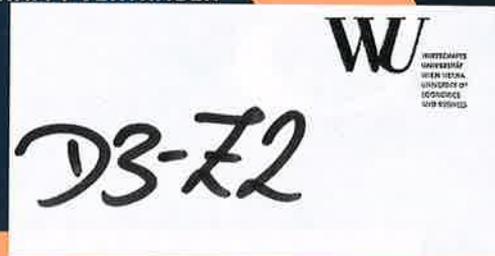
RAin Stefanie Reichel

Prof. Dr. Oliver Thomas

**ASSURANCE**

# Risiken, Governance und Prüfung von Robotic Process Automation

Univ.-Prof. Dr. Marc Eulerich CIA, Roland Rataj CISA und Martin Wagener » 187



**ASSURANCE**

**Transparenz oder Zurückhaltung bei der Offenlegung von Abschlussprüferhonoraren?**

Simon Hirsch und Alina Stamm

» 194

**RECHNUNGSLEGUNG**

**Geplante Änderung der Berichterstattung über Unternehmenszusammenschlüsse**

Dr. Iwona Nowicka

» 205

**MANAGEMENT & BERATUNG**

**Green and more: Cyber-Security - ein (noch) unterschätzter Teil von ESG?**

Nils Borcherding und Boris Ortolf

» 221

**Nachhaltigkeit in der Vorstandsvergütung börsennotierter Aktiengesellschaften in Deutschland**

Alexander Tönnies und Dr. Michael Tönnies

» 224

**STEUERN & RECHT**

**Gewerbesteuerliche Hinzurechnung von Leistungen im Rahmen eines Sponsoringvertrags**

Claas-Tido Risse und Sebastian Strube

» 235

**SEITENBLICK**

**Unternehmensführung als nachhaltiger Kraftakt**

Sebastian Hakelmacher

» 239



**ASSURANCE**

**KOMPAKT**

Prüfung von Betreibern kritischer Infrastrukturen (IDW PH 9.860.2 n. F. (11.2023)) ..... » 185

IDW Arbeitshilfe: ChatGPT für Wirtschaftsprüfer ..... » 185

Aus ausländischen Fachzeitschriften ..... » 186

**ANALYSE**

Risiken, Governance und Prüfung von Robotic Process Automation – Herausforderungen und Lösungsansätze für die Prüfungspraxis  
*Univ.-Prof. Dr. Marc Eulerich CIA, Roland Rataj CISA und Martin Wagener* ..... » 187

Transparenz oder Zurückhaltung bei der Offenlegung von Abschlussprüferhonoraren? – Empirische Untersuchung der Anhangangaben deutscher KMU  
*Simon Hirsch und Alina Stamm* ..... » 194



**RECHNUNGSLEGUNG**

**KOMPAKT**

Neufassung von IDW RS HFA 41 zum Formwechsel als Entwurf verabschiedet... » 202

IDW zur geplanten Verschiebung der sektorspezifischen ESRS ..... » 203

EU-Kommission: FAQ für Finanzunternehmen zur Taxonomie-Verordnung ... » 204

Auflösung der TCFD ..... » 204

Endorsement der Änderungen an IAS 1 ..... » 204

**ANALYSE**

Geplante Änderung der Berichterstattung über Unternehmenszusammenschlüsse – Ein scharfes Schwert im Sinne investorengerechter Informationen?  
*Dr. Iwona Nowicka* ..... » 205



**FINANCIAL SERVICES**

**KOMPAKT**

Sustainable Finance auf der BaFin-Website ..... » 217

EZB: Stresstest zur Fähigkeit von Banken, den Geschäftsbetrieb nach Cyberangriffen wiederherzustellen ..... » 217

Baseler Ausschuss konsultiert zu Krypto-Assets-Standards ..... » 218

Verkündung der Wertpapierinstituts-Vergütungsverordnung ..... » 218

Verkündung der Wertpapierinstituts-Inhaberkontrollverordnung ..... » 218



**MANAGEMENT & BERATUNG**

**KOMPAKT**

Ein Jahr Lieferkettensorgfaltspflichtengesetz: BAFA zieht positive Bilanz ..... » 219

Kognitive Grenzen „großer Sprachmodelle“ ..... » 220

Rezension: Unternehmensbewertung und Due Diligence ..... » 220

## ANALYSE

- Green and more: Cyber-Security – ein (noch) unterschätzter Teil von ESG?  
*Nils Borcharding und Boris Ortolf* ..... » 221
- Nachhaltigkeit in der Vorstandsvergütung börsennotierter Aktiengesellschaften  
in Deutschland – Ergebnisse einer Stichprobenanalyse von DAX-40- und S-DAX-  
Unternehmen für das Geschäftsjahr 2021  
*Alexander Tönnies und Dr. Michael Tönnies* ..... » 224



## STEUERN & RECHT

### KOMPAKT

- IDW zum Entwurf eines BMF-Schreibens zur Anwendung des Steueroasen-  
Abwehrgesetzes ..... » 233
- Reform des Kapitalanleger-Musterverfahrensgesetzes ..... » 233
- AWV: aktualisierter GoBD-Leitfaden ..... » 234

### ANALYSE

- Gewerbesteuerliche Hinzurechnung von Leistungen im Rahmen eines Spon-  
soringvertrags – Anmerkungen zum Urteil des BFH vom 23.03.2023 – III R 5/22  
*Claas-Tido Risse und Sebastian Strube* ..... » 235



## SEITENBLICK

### ANALYSE

- Unternehmensführung als nachhaltiger Kraftakt  
*Sebastian Hakelmacher* ..... » 239



**IDW**  
Bibliothek

**WPg**

## WPg digital – im Web und als App

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



WEITERE INFOS: [WWW.IDW-VERLAG.DE/WPG](http://WWW.IDW-VERLAG.DE/WPG)

# DER BETRIEB

9

Seite 473 – 540  
26. Februar 2024  
77. Jahrgang



D3-Z12

## Herausgeber

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

## Magazin

### Gastkommentar

Madeleine Kockrow/  
Jasper Mathis Ohler  
Beim Schlagwort „Steuern“  
weiterdenken

### DER BETRIEB digital in Owlit lesen!

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



## Betriebswirtschaft

Christian Zwirner/Corinna Boecker  
Relevanz von Nachhaltigkeitsaspekten in der Unternehmensbewertung 473  
Nachhaltigkeitsreporting – Willkommen im autonomen Bürokratieabbau!  
(M. Schüttler/M. Gschrei) 477

## Steuerrecht

Rainer Hüttemann  
Arbeitskampf und Steuerrecht 478  
Karin Dorn/Christian Saecker  
Standortbericht Erbschaft- und Schenkungsteuer –  
Aktuelle Entwicklungen und Status quo 485

Diskussionsentwurf einer Verordnung zur digitalen Schnittstelle der  
Finanzverwaltung für Buchführungsdaten (A. Kowallik) 492

Pauschbeträge für unentgeltliche Wertabgaben (Sachentnahmen)  
für das Kalenderjahr 2024 (BMF) 494

Steuerermäßigung für die Lieferung von Kunstgegenständen  
durch den Urheber oder dessen Rechtsnachfolger (BFH) 501

## Wirtschaftsrecht

Oliver Rieckers  
Nachlese zur Hauptversammlungssaison 2023 und Ausblick auf 2024 (Teil 2) 506

Immaterieller Schadensersatz wegen Datenschutzverstoßes setzt konkret  
erlittenen Schaden voraus und hat keine Straffunktion (S. Klein) 512

Zu den Pflichten eines Lohnbuchhalters hinsichtlich der Prüfung der Sozial-  
versicherungspflicht von Mitarbeitern des Mandanten (BGH) 513

## Arbeitsrecht

Jan Andersen/Gerd Ringwald  
Teuerungsanpassung der Betriebsrenten im Jahr 2024 524

Arbeitskampf zur Erreichung einer gemeinsamen Initiative zur  
Allgemeinverbindlicherklärung (B. Göpfert/A. Lohmann) 530

Wet Lease führt nicht zum Betriebsübergang (H. Franke) 531

Eine vereinbarte Nachwirkung von teilmitbestimmten Inhaltsnormen einer  
Betriebsvereinbarung bleibt nach einem Betriebsübergang erhalten (BAG) 532

# Inhalt

## MAGAZIN

**Gastkommentar** **M4**

*Madeleine Kockrow / Jasper Mathis Ohler*

**Kurzbeiträge** **M6**

**Impressum** **M12**

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Unternehmensbewertung/Nachhaltigkeit

**Relevanz von Nachhaltigkeitsaspekten in der Unternehmensbewertung**

*WP/StB Prof. Dr. Christian Zwirner / WP/StB Dr. Corinna Boecker, beide München*

DB1452728 (Kurzfassung vgl. S. M6) S. 473

### KOMPAKT

Abschlussprüfung

**Nachhaltigkeitsreporting - Willkommen im autonomen Bürokratieabbau!**

*WP/StB Mark Schüttler, Lüdenscheid/Südwestfalen / WP/StB Michael Gschrei, München*

DB1455920 S. 477

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Einkommensteuer/Tarifvertragsrecht

**Arbeitskampf und Steuerrecht**

*Prof. Dr. Rainer Hüttemann, Bonn*

DB1457588 (Kurzfassung vgl. S. M7) S. 478

Erbschaft-/Schenkungsteuer

**Standortbericht Erbschaft- und Schenkungsteuer - Aktuelle Entwicklungen und Status quo**

*StBin Dr. Katrin Dorn / Christian Saecker, beide Hamburg*

DB1457562 (Kurzfassung vgl. S. M8) S. 485

## KOMPAKT

Abgabenordnung

**Diskussionsentwurf einer Verordnung zur digitalen Schnittstelle der Finanzverwaltung für Buchführungsdaten**

*StB Dr. Andreas Kowallik, München*

DB1457582 S. 492

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Umsatzsteuer

**Pauschbeträge für unentgeltliche Wertabgaben (Sachentnahmen) für das Kalenderjahr 2024**

*BMF, Schreiben vom 12.02.2024*

DB1458437 S. 494

Erbschaft-/Schenkungsteuer

**Anwendung der die Optionsverschonung betreffenden Vorschriften des ErbStG aufgrund des BFH-Urteils vom 26.07.2022 - II R 25/20**

*Oberste Finanzbehörden der Länder, gleichlautende Erlasse vom 22.12.2023*

DB1458363 S. 495

## ENTSCHEIDUNGEN

Umsatzsteuer

**Steuerermäßigung für die Lieferung von Kunstgegenständen durch den Urheber oder dessen Rechtsnachfolger (§ 12 Abs. 2 Nr. 13 UStG)**

*BFH, Urteil vom 18.10.2023 - XI R 15/20*

DB1458367 S. 501

Abgabenordnung

**Zur Verfassungsmäßigkeit der Säumniszuschläge**

*BFH, Beschluss vom 13.09.2023 - XI B 38/22 (AdV)*

DB1457258 S. 504

## WIRTSCHAFTSRECHT

### AUFSATZ

Aktienrecht

#### **Nachlese zur Hauptversammlungssaison 2023 und Ausblick auf 2024 (Teil 2)**

RA Dr. Oliver Rieckers, LL.M. (Univ. of Chicago), Düsseldorf

DB1457843 (Kurzfassung vgl. S. M9) S. 506

### KOMPAKT

Datenschutz

#### **Immaterieller Schadensersatz wegen Datenschutzverstoßes setzt konkret erlittenen Schaden voraus und hat keine Straffunktion**

RAin/FAin für IT-Recht Susanne Klein, LL.M., Frankfurt/M.

DB1458446 S. 512

### ENTSCHEIDUNGEN

Haftungsrecht

#### **Zu den Pflichten eines Lohnbuchhalters hinsichtlich der Prüfung der Sozialversicherungspflicht von Mitarbeitern des Mandanten**

BGH, Urteil vom 08.02.2024 – IX ZR 137/22

DB1458435 S. 513

Insolvenzrecht

#### **Insolvenzanfechtung: Rückgewähr von Einfuhrumsatzsteuerzahlungen – Zum Anfechtungsschutz anlässlich der COVID-19-Pandemie**

BGH, Urteil vom 08.02.2024 – IX ZR 194/22

DB1458351 S. 517

Datenschutz

#### **Zum Schadensersatzanspruch wegen irrtümlicher Weitergabe personenbezogener Daten an einen Dritten**

EuGH, Urteil vom 25.01.2024 – C-687/21

DB1457459 S. 519

## ARBEITSRECHT

### AUFSATZ

Betriebliche Altersversorgung

#### **Teuerungsanpassung der Betriebsrenten im Jahr 2024**

Jan Andersen, München / Gerd Ringwald, Stuttgart

DB1458114 (Kurzfassung vgl. S. M10) S. 524

### KOMPAKT

Tarifvertragsrecht

#### **Arbeitskampf zur Erreichung einer gemeinsamen Initiative zur Allgemeinverbindlicherklärung**

RA/FAArbR Dr. Burkard Göpfert, LL.M. /

RAin Dr. Anna Lohmann, beide München

DB1453466 S. 530

Betriebsübergang

#### **Wet Lease führt nicht zum Betriebsübergang**

RAin Hazel Franke, Hamburg

DB1453465 S. 531

### ENTSCHEIDUNGEN

Betriebsverfassungsrecht

#### **Eine vereinbarte Nachwirkung von teilmitbestimmten Inhaltsnormen einer Betriebsvereinbarung bleibt nach einem Betriebsübergang erhalten**

BAG, Urteil vom 19.09.2023 – 1 AZR 281/22

DB1457458 S. 532

Kündigungsrecht/Insolvenzrecht

#### **Interessenausgleich mit Namensliste in der Insolvenz – Voraussetzungen und Umfang der Vermutungswirkung gem. § 125 Abs. 1 Satz 1 Nr. 1 InsO**

BAG, Urteil vom 17.08.2023 – 6 AZR 56/23

DB1456759 S. 537

12. April 2024

## Fachtagung Unternehmenssanierung

Die aktuelle BGH-Rechtsprechung:  
Insolvenzanfechtung, Insolvenzaufrechnung,  
Beraterhaftung  
VRiBGH Prof. Dr. Heinrich Schoppmeyer

Restrukturierung mit und gegen den Willen der  
Gesellschafter – Bedarf es der Zustimmung der  
Gesellschafter zur Einleitung des Restrukturierungs-  
verfahrens?  
RA Prof. Dr. habil. Gerrit Hölzle

Aktuelles aus dem Werkzeugkasten des IDW  
WP/StB Michael Hermanns /  
RA/WP/StB Dipl.-Kfm. Jens Weber

Unternehmensbewertung bei Vergleichsrechnungen  
nach InsO und StaRUG  
WP/StB Prof. Dr. Heike Wieland-Blöse (CEO) /  
Simon C. Pfender, CFA

Die wichtigsten Entwicklungen im  
Sanierungssteuerrecht: aktuelle Rechtsprechung und  
Praxis der Finanzverwaltung  
Prof. Dr. Christoph Uhländer

Beraterhaftung in Krise und Insolvenz im Lichte  
aktueller Rechtsprechung  
RA Dr. Raoul Kreide

u.v.m.

### VERANSTALTUNGSDETAILS

Termin:

12. April 2024

Teilnahme:

in Düsseldorf

Teilnahmegebühr:

Frühbucherpreis bis zum 08.03.2024

695 € zzgl. MwSt.

Frühbucherpreis für Abonnenten

von DER BETRIEB/WPG/IDW-Life/

IDW-Mitglieder:

645 € zzgl. MwSt.

Information und Anmeldung: <http://fmos.link/unternehmenssanierung> | Fon 0211 21091104 | eMail: [veranstaltungen@fachmedien.de](mailto:veranstaltungen@fachmedien.de)

# AW-Praxis D3-Z58

Außenwirtschaftliche Praxis – Zeitschrift für Außenwirtschaft in Recht und Praxis

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

## ■ Neues Gesetz über künstliche Intelligenz in der EU

■ Verstöße gegen die U.S. export controls and sanctions laws: Millionenstrafe für Microsoft

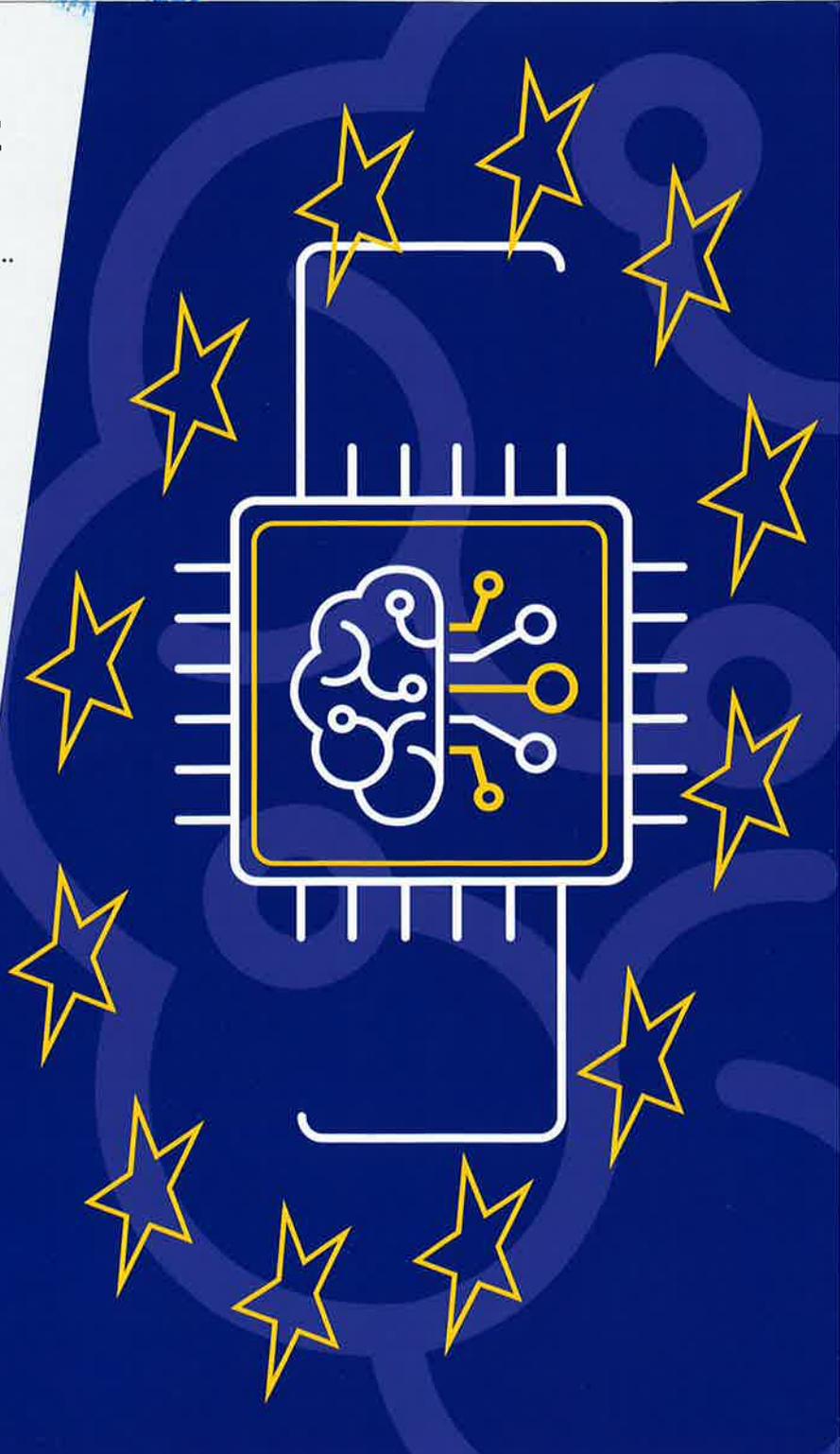
■ Reform des Europäischen Zollrechts – Warenursprung

■ Beste Aussichten für die Zukunft in Taiwan

■ Neue „Hamburger Leitlinien“ zur Anwendung des IPR

■ Zolltarifrecht: Phalaenopsis-Stecklinge

■ Erstattungszinsen im Verbrauchsteuerrecht



© Reguvis Fachmedien GmbH

**AW-Prax**

**Außenwirtschaftliche Praxis**

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

**Schriftleitung**

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

**Redaktion Außenhandelsrecht**

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

**Redaktion Exportkontrollrecht**

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

**Redaktion Zollrecht**

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

**Redaktion Nachhaltigkeit und Compliance**

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

**Herausgeberbeirat**

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

RA Klaus John, Zentralverband Elektrotechnik- und Elektroindustrie e.V. (ZVEI), Frankfurt  
Jan Jost, Bundesverband der Deutschen Industrie e.V. (BDI), Berlin

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

Dr. Klaus-Peter Müller-Eiselt, Vors. Richter am Bundesfinanzhof a.D., München  
Murat Özdemir, Leiter Außenwirtschaft und Zoll, Außenhandelsvereinigung des deutschen Einzelhandels e.V. (AVE), Berlin

Miriam Ingrid Palczynska-Zachmann, Deutscher Industrie- und Handelskammertag e.V. (DIHK), Berlin  
Matthias Petschke, Generaldirektion Steuern und Zollunion, Europäische Kommission, Brüssel

Georg Pietsch, Abteilungspräsident im Bundesamt für Wirtschaft und Ausfuhrkontrolle (BAFA), Eschborn  
Prof. Dr. Burghard Piltz, Rechtsanwalt, Berlin

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

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

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

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

Prof. Dr. Walter-Michael Summersberger, Universität Linz

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

Klaus Vorpeil, Rechtsanwalt, Mainz/Bad Kreuznach

Oliver Wieck, ICC Germany e.V., Berlin

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

**Ständige Mitarbeiter**

Stephan Alexander, Richter am Finanzgericht Düsseldorf

Dr. Gabriela Burkert-Basler, Rechtsanwältin & Partnerin,

Burkert – Basler & Partner Rechtsanwälte PartG mbB, München

Dr. Kai Henning Felderhoff, Rechtsanwalt, AWB Law GmbH, Münster

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

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

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

Dr. Thomas Möller, Regierungsdirektor, Hauptzollamt Osnabrück

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

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

**Beiträge · Aufsätze · Berichte**

Von Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff  
**Neues Gesetz über künstliche Intelligenz in der EU** 93

Von Dr. Gabriela Burkert-Basler/Dr. Günther Sprögel  
**Verstöße gegen die U.S. export controls and sanctions laws: Millionenstrafe für Microsoft** 95

Von Dr. Thomas Möller  
**Reform des Europäischen Zollrechts – Warenursprung** 103

Von Oliver Schulz  
**Beste Aussichten für die Zukunft in Taiwan** 105

Von Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff  
**Neue „Hamburger Leitlinien“ zur Anwendung des IPR** 110

**RechtsprechungsReport**

Von Dr. Kai Henning Felderhoff  
**Zolltarifrecht: Phalaenopsis-Stecklinge** 112

Von Dr. Kai Henning Felderhoff  
**Erstattungsinsen im Verbrauchsteuerrecht** 116

Von Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff  
**EuGH zur Geldbuße wegen Verstoßes gegen die DSGVO** 120

**Aus- und Weiterbildung**

Von Dr. Klaus Pottmeyer  
**Die deutschen Allgemeinen Genehmigungen** 121

Von Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff  
**Vertragsauslegung im internationalen Handelsgeschäft** 125

**Nachrichten**

**GesetzgebungsReport**

**StellenMarkt**

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



Impressum 91, 95

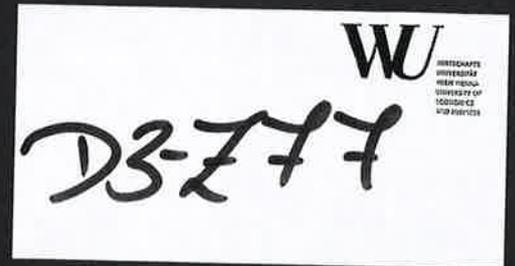
**Beilagenhinweis:**

Dieser Ausgabe liegen Beilagen des Dr. Otto Schmidt Verlags bei. Wir bitten unsere Leser um Beachtung.

3/2024

S. 41–60, ART.-NR. 73–107

Februar 2024



# Zak

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

Herausgeber: Georg E. Kodek, Matthias Neumayr

## THEMA

- » **Wolfgang Kolmasch:** Judikaturübersicht: Kündigung wegen unleidlichen Verhaltens
- » **Jochen Bauer/Maximilian Ableidinger:** Personengesellschaftsanteile in der Verlassenschaft

## GESETZGEBUNG

- » Aktuelle Gesetzesvorhaben

## RECHTSPRECHUNG

- » Verjährungshemmung wegen Interessenkollision bei Einlagenrückgewähr
- » Keine Anfechtung der Verwalterbestellung wegen fehlender Gewerbeberechtigung
- » Amtshaftung wegen unterlassener Selbstanzeige eines Befangenheitsgrundes



## IN ALLER KÜRZE

43

## THEMA

Wolfgang Kolmasch: Judikaturübersicht: Kündigung wegen unleidlichen Verhaltens	44
Jochen Bauer/Maximilian Ableidinger: Personengesellschaftsanteile in der Verlassenschaft	48

## GESETZGEBUNG

Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 15. 2. 2024)	51
--	----

## RECHTSPRECHUNG

### »FAMILIENRECHT

Kein neues Vorbringen des Unterhaltspflichtigen zu Herabsetzungsgründen im Rechtsmittelverfahren	52
Ablehnung der Erwachsenenvertretung durch Rechtsanwalt wegen Art des Wirkungskreises	52
Heimaufenthalt – keine Prüfung der Pflegemaßnahmen	52

### »SACHENRECHT

Unzulässige Erweiterung eines Wasserleitungsrechts durch Ausbau eines Gartenhauses zum Wohnhaus	52
Lange Ersitzungszeit gegenüber Gesellschaft der öffentlichen Hand	53
Kein Schutz eines Geschenknehmers im Vertrauen auf den Grundbuchstand	53

### »ERBRECHT

Enterbung wegen schwerer Kränkung	53
-----------------------------------	----

### »SCHULDRECHT

Nachvertragliche Pflicht der Bank zur Löschung von Wareneintragen nach Restschuldbefreiung?	54
Rechtswidrige Klauseln in Pauschalreise-AGB	54
Verjährungshemmung wegen Interessenkollision bei Einlagenrückgewähr	54
Abgasskandal – keine Unterbrechung der Gewährleistungsfrist durch Software-Update bei anderer Werkstätte	55
Abgasskandal – verjährungsunterbrechende Wirkung der Klage bei Klagsänderung	55

### »MIET- UND WOHNRECHT

Unterlassungsklage gegen eigenmächtige Widmungsänderung – weites Klagebegehren	55
Keine Anfechtung der Verwalterbestellung wegen fehlender Gewerbeberechtigung	56

## INHALTSVERZEICHNIS/IMPRESSUM

## »SCHADENERSATZ

Abgasskandal – Aktivlegitimation des Leasingnehmers als Erstkäufer für Schadenersatzklage	56
Abgasskandal – Schadensberechnung bei Haftung der Motorenherstellerin wegen List	57
Verletzung eines Polizisten bei der Vorführung zur Unterbringung – Haftung des Patienten?	57
Amtshaftung wegen unterlassener Selbstanzeige eines Befangenheitsgrundes	57
Rauchfangkehrer als Organ	58
Zulässigkeit des Rechtswegs für Schadenersatzklage gegen Rauchfangkehrer	58

## »VERFAHRENSRECHT

Handelsgerichtliche Zuständigkeit für Schadenersatzklage eines Spielers gegen Geschäftsführer der Glücksspielgesellschaft	58
Einmaligkeitswirkung der Rechtskraft erfasst nur entschiedene Rechtsgründe	59
Zulassung einer Klagsänderung in der Beweisaufnahmetagsatzung trotz frustrierter Ladungen	59

## LITERATURÜBERSICHT

60

Das Streben nach Klarheit und Lesbarkeit veranlasst uns dazu, in den Beiträgen auf die gleichberechtigte Nennung aller Geschlechter idR zu verzichten. Sämtliche personenbezogene Formulierungen beziehen sich gleichermaßen auf die Entsprechungen anderer Geschlechter.

**Herausgeber:**

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

**Redaktion:**

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

**Impressum:**

Offenlegung gemäß § 25 MedienG:

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

**Lektorat und Autor:innenbetreuung:**

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

**Abonnett:innenservice:**

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

**Anzeigen & Mediadaten:**

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

Derzeit gilt Anzeigenpreisliste Stand Jänner 2024 | **Verlags-** und Herstellungsort: Wien | Die Zeitschrift erscheint 20-mal im Jahr | Einzelheftpreis 2024: 22 €; Jahresabonnement 2024: 489 € inkl. MWSt bei Vorauszahlung; Preisänderungen vorbehalten | Bankverbindung: Bank Austria, IBAN: AT84 1200 0504 2346 8600, BIC: BKAUATWW | Abbestellungen sind nur zum Jahresschluss möglich, wenn sie bis spätestens 30.11. schriftlich einlangen | Druck: Prime Rate GmbH, Megyeri út 53, H-1044 Budapest, ISSN 1996-2428.

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

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



# Mitteilungen

## der deutschen Patentanwälte

Herausgegeben vom Vorstand der Patentanwaltskammer

# 2

115. Jahrgang Februar 2024



D3-Z 93

### Aus dem Inhalt

#### Beiträge

- Fabry / Fabry / Fischer** 10 Jahre Nagoya-Protokoll – Eine Bestandsaufnahme
- Hüttermann / Weber** *Nulla sententia sine iurisdictione* – Zur retroaktiven Zuständigkeit des Einheitlichen Patentgerichts
- Wirtz** Aktuelles aus dem Markenrecht

#### Entscheidungen

- BGH** Sorafenib-Tosylat – Priorität und Zwei-Listen-Auswahl  
*mit Anmerkung Bausch*
- BGH** Polsterumarbeitungsmaschine – Schadensersatz bei Patentverletzung
- BGH** Erntegut – Sortenschutzverletzung
- BGH** KÖLNER DOM – fehlende Unterscheidungskraft für die in Rede stehenden Waren und Dienstleistungen
- BPatG** Haubelt – Unternehmenskennzeichen in der Insolvenz
- BGH** Kunststoffsock – Gewinnherausgabe bei fehlender Inanspruchnahme
- EPG** elektronisches Etikett – Prosecution History als Auslegungshilfe  
*mit Anmerkung Köllner*

# Mitteilungen der deutschen Patentanwälte

Herausgegeben vom Vorstand der Patentanwaltskammer



115. Jahrgang  
München, Heft 2  
Februar 2024  
Seiten 49 – 104  
Zitierweise: Mitt. (Jahr), (S.)

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

## Inhalt

### Beiträge

Fabry / Fabry / Fischer	10 Jahre Nagoya-Protokoll – Eine Bestandsaufnahme	49
Hüttermann / Weber	<i>Nulla sententia sine iurisdictio</i> – Zur retroaktiven Zuständigkeit des Einheitlichen Patentgerichts	55
Wirtz	Aktuelles aus dem Markenrecht	58

### Entscheidungen

#### Patent

BGH	Urt. vom 28.11.2023, X ZR 83/21 – Sorafenib-Tosylat Priorität und Zwei-Listen-Auswahl <i>mit Anmerkung Bausch</i>	69 74
BGH	Urt. vom 14.11.2023, X ZR 30/21 – Polsterumarbeitungsmaschine Schadensersatz bei Patentverletzung	75
EPA	Entsch. vom 30.6.2023, T 1989/19 – Kristallines Mikronisat des Tiotropiumbromids / Boehringer Ingelheim Pharma Anwendung der G 2/21	79
EPA	Entsch. vom 21.12.2023, T 302/19 – Cell characterization / Bio-Rad Zum Naheliegen einer Automatisierung manueller Verfahrensschritte	82
	Leitsätze	82

#### Sortenschutz

BGH	Urt. vom 28.11.2023, X ZR 70/22 – Erntegut Sortenschutzverletzung	83
-----	--	----

#### Marke

BGH	Beschl. vom 12.10.2023, I ZB 28/23 – KÖLNER DOM fehlende Unterscheidungskraft für die in Rede stehenden Waren und Dienstleistungen	86
BPatG	Beschl. vom 12.1.2023, 30 W (pat) 9/21 – Haubelt Unternehmenskennzeichen in der Insolvenz	90

## Inhalt

	<b>Arbeitnehmererfinderrecht</b>	
BGH	Urt. vom 14.11.2023, X ZR 75/21 – Kunststoffsock Gewinnherausgabe bei fehlender Inanspruchnahme	94
	<b>Verfahrensrecht</b>	
EPG	Lokalkammer München, Entsch. vom 20.12.2023, UPC CFI 292/2023, ORD 596193/2023 – elektronisches Etikett Prosecution History als Auslegungshilfe	99
	<i>mit Anmerkung Köllner</i>	104
	<b>Sonstiges – Leitsatz</b>	104

## Rezensionen

Lagler	Schrader, Legal Tech	104
--------	----------------------	-----

## Impressum

### Schriftleitung

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

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

### Verlag

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

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

Kundenservice: Telefon 0 26 31 / 8 01 - 22 22, e-mail: [info-wkd@wolterskluwer.com](mailto:info-wkd@wolterskluwer.com) (Kontakt unter Angabe der Kundennummer)

© 2024 Wolters Kluwer Deutschland GmbH/Carl Heymanns Verlag

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

### Bezugsbedingungen

Die Zeitschrift erscheint grundsätzlich monatlich. Jahresabonnement inkl. ein Online-Zugang. Gesamtpreis 269,00 € inkl. 17,60 € MwSt. zzgl. Versandkosten (22,20 € Inland/45,60 € Ausland). Bei Mehrfachlizenzen zzgl. 1,00 € je Nutzer/Monat zzgl. 7 % MwSt. Vorzugspreis für Bewerber/Studenten 50 % (zzgl. Versandkosten). Das Jahresabonnement verlängert sich um ein Jahr, wenn es nicht mit einer Frist von 3 Monaten zum Ende des Vertragsjahres schriftlich gekündigt wird. Einzelheft 26,90 € inkl. 7 % MwSt. zzgl. Versandkosten.

### Anzeigen

Anzeigenverkauf: Gabriele Wieneber, Telefon 0 22 33 / 37 60 - 76 08, E-Mail: [Gabriele.Wieneber@wolterskluwer.com](mailto:Gabriele.Wieneber@wolterskluwer.com)

Anzeigendisposition: Lukas Reyes, Telefon 0 22 33 / 37 60 - 77 43, E-Mail: [anzeigen@wolterskluwer.com](mailto:anzeigen@wolterskluwer.com)

Die Anzeigen werden nach der Preisliste Nr. 43 vom 1. 1. 2024 berechnet.

Satz: rdz GmbH, Siegburg

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

ISSN 0026-6884

Mohr Siebeck  
72010 Tübingen  
Postfach 20 40  
ISSN 0022-6882

Redaktion:  
72074 Tübingen  
Wilhelmstraße 18  
jz@mohrsiebeck.com

Telefon  
(07071) 923-52  
Telefax  
(07071) 923-67  
www.juristenzeitung.de

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z134

# Juristen Zeitung

4

79. Jahrgang  
16. Februar 2024  
Seiten 105-156

Aus dem Inhalt:

**Sebastian A. E. Martens**

Splitter und Balken – Die strafrechtliche Aufarbeitung des NS-Unrechts

**Jürgen Bast und Armin von Bogdandy**

Grundlagenteil und Verfassungskern der EU-Verträge

**Constantin Blanke-Roeser**

Der Unternehmerregress im digitalen Schuldrecht

**Abbo Junker**

„Parent in one country, parent in every country“ – Der Vorschlag einer europäischen Verordnung zur Elternschaft

**Frauke Rostalski**

Grenzen des Straftatbestands der Rechtsbeugung bei Verstößen gegen Verfahrensregeln

Anmerkung zu BGH, 30.8.2023

**Jens Adolphsen**

Das Verhältnis der Brüssel Ia-VO und der EuVTVO bei konsekutiven Verfahren der grenzüberschreitenden Vollstreckung

Anmerkung zu BGH, 26.9.2023

**Matthias Wachter**

Keine Wartepflicht (§ 29 StPO) bei Selbstanzeige des Richters?



#### Herausgeber

Professor Dr. Dr. Eric Hilgendorf, Würzburg  
Professor Dr. Matthias Jestaedt, Freiburg i.Br.  
Professor Dr. Florian Möslein, LL.M. (London), Marburg  
Professor Dr. Dr. h.c. Astrid Stadler, Konstanz

Professor Dr. Bernhard Großfeld, Münster (bis 2000)  
Professor Dr. Dr. h.c. Herbert Roth, Regensburg (bis 2021)  
Professor Dr. Christian Starck, Göttingen (bis 2006)  
Professor Dr. Dr. h.c. Rolf Stürner, Freiburg i.Br. (bis 2012)

#### Redaktion

Martin Idler, Tübingen

Mohr Siebeck



Inhalt

### Aufsätze

Professor Dr. **Sebastian A. E. Martens**, M.Jur. (Oxon.)  
Splitter und Balken – Die strafrechtliche Aufarbeitung  
des NS-Unrechts **105**

Professor Dr. **Jürgen Bast** und  
Professor Dr. **Armin von Bogdandy**  
Grundlagenteil und Verfassungskern  
der EU-Verträge **115**

Dr. Dr. **Constantin Blanke-Roeser**  
Der Unternehmerregress im digitalen Schuldrecht **126**

### Gesetzgebung

Professor Dr. **Abbo Junker**  
„Parent in one country, parent in every country“ –  
Der Vorschlag einer europäischen Verordnung  
zur Elternschaft **131**

### Besprechungsaufsatz

Professorin Dr. Dr. **Frauke Rostalski**  
Grenzen des Straftatbestands der Rechtsbeugung bei  
Verstößen gegen Verfahrensregeln **139**

### Anmerkungen

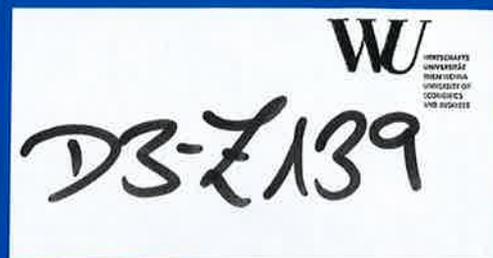
BGH, 30. 8. 2023 – VII ZB 45/21  
Anmerkung von  
Professor Dr. **Jens Adolphsen**  
Das Verhältnis der Brüssel Ia-VO und der EuVTVO  
bei konsekutiven Verfahren der grenzüberschreitenden  
Vollstreckung **148**

BGH, 26. 9. 2023 – 5 StR 164/22  
Anmerkung von  
Dr. **Matthias Wachter**  
Keine Wartepflicht (§ 29 StPO) bei Selbstanzeige  
des Richters? **154**

### JZ Information

Aktuelles aus der Rechtsprechung/  
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte **70\***  
Gesetzgebung **71\***  
Entscheidungen in Leitsätzen **72\***  
Neuerscheinungen **86\***  
Zeitschriftenübersicht **100\***  
Sammelwerke **104\***  
Impressum **105\***

# DVBI



# DEUTSCHES VERWALTUNGSBLATT

## HERAUSGEBER

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

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

Marion Eckertz-Höfer, Leipzig

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

Prof. Dr. Hans-Günter Henneke, Berlin

Dr. Caspar David Hermanns, Osnabrück  
(Schriftleiter)

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

Prof. Dr. Andreas Korbmacher, Leipzig

Prof. Dr. Christoph Moench, Berlin

Prof. Dr. Hans-Werner Rengeling, Osnabrück

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

## AUS DEM INHALT

### ABHANDLUNGEN

Hans-Günter Henneke  
BVerfG bettet Schuldenbremse in Haushaltsverfassungsrecht  
ein – eine neue Realität? S. 197

Martin Beckmann  
Populationsmanagement im Zoo – eine Strategie der Vernunft? S. 206

Adolf Rebler/Dieter Müller  
Nationale Befreiungsmöglichkeiten von Regelungen einer  
EU-Verordnung S. 215

Klaus Rennert  
Handlungsformen rechtsstaatlichen Verwaltens S. 218

### BERICHTE

Silvia Pernice-Warneke  
16. Deutscher Hochschulrechtstag, Erlangen S. 226

### RECHTSPRECHUNG

BVerfG, Ur. v. 15.11.2023 – 2 BvF 1/22  
Nichtigkeit des 2. Nachtragshaushaltsgesetz 2021 S. 233

BVerwG, Ur. v. 23.05.2023 – 4 C 1.22  
Sonstiges Recht der Fachplanung S. 241

Hess. VGH, Beschl. v. 04.07.2023 – 4 B 518/23  
Zur wegemäßigen Erschließung von Baugrundstücken S. 249

OVG NRW, Beschluss vom 27.09.2023 – 22 B 984/23.AK  
Emissionsrechtliche Genehmigung von Windenergieanlagen S. 250

Bay. VGH, Beschl. v. 04.10.2023 – 4 C 23.1580  
Erstattungsfähigkeit einer fiktiven Terminsgebühr S. 254

Nds. OVG, Ur. v. 16.11.2023 – 1 KN 5/23  
Inhaltliche Anforderungen an den Aufstellungsbeschluss für einen  
Bebauungsplan S. 255



Heft  
15.  
Seiten 197–256  
139. Jahrgang  
Art.-Nr. 56412404  
PVSt 2423

# 4

Carl Heymanns Verlag



### INHALT 4 · 2024

DVBI aktuell  
Vorschau/Impressum

III  
VII

#### Aufsätze

<b>BVerfG bettet Schuldenbremse in Haushaltsverfassungsrecht ein – eine neue Realität?</b> Prof. Dr. Hans-Günter Henneké, Berlin/Osnabrück	197
<b>Populationsmanagement im Zoo – eine Strategie der Vernunft?</b> Prof. Dr. Martin Beckmann, Münster	206
<b>Nationale Befreiungsmöglichkeiten von Regelungen einer EU-Verordnung</b> Regierungsdirektor Dr. Adolf Rebler, Regensburg und Prof. Dr. Dieter Müller, Bad Dürrenberg	215
<b>Handlungsformen rechtsstaatlichen Verwaltens</b> Präsident des Bundesverwaltungsgerichts a.D. Prof. Dr. Dr. h.c. Klaus Rennert, Leipzig	218

#### Berichte

<b>16. Deutscher Hochschulrechtstag, Erlangen</b> Privatdozentin Dr. Silvia Pernice-Warnke, LL.M., Köln	226
--	-----

#### Buchbesprechungen

<b>Kment: Soziale Erhaltungssatzung und soziale Erhaltungsverordnung</b> Malte Arndt, Geschäftsführender Gesellschafter Plan und Recht GmbH, Berlin	228
<b>Helbig: Fehler im Gesetzgebungsverfahren</b> Dr. Michael Fuchs, M.A., Magister rer. publ., Ministerialrat a.D., Berlin	229

<b>Waldsauer: Die Kommune als Adressatin widersprüchlicher Verpflichtungen aus dem Gemeindefachrecht und dem Gesellschaftsrecht</b> Prof. Dr. Matthias Knauff, LL.M. Eur., Jena	230
--	-----

<b>Nettesheim: Impfpflichten</b> Prof. Dr. Klaus Schönenbroicher, Düsseldorf/Bochum	230
--	-----

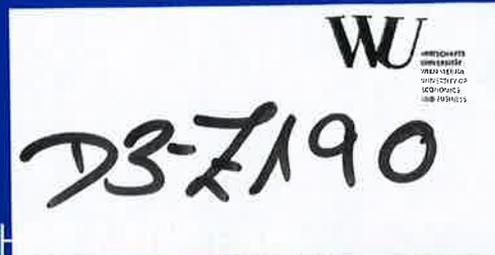
<b>Austermann/Schmahl (Hrsg.): Abgeordnetenrecht</b> Prof. Dr. Foroud Shirvani, Bonn	231
---	-----

#### Rechtsprechung

<b>Bundesverfassungsgericht</b> BVerfG, Ur. v. 15.11.2023 – 2 BvF 1/22 Nichtigkeit des 2. Nachtragshaushaltsgesetz 2021	233
<b>Bundesverwaltungsgericht</b> BVerwG, Ur. v. 23.05.2023 – 4 C 1.22 Sonstiges Recht der Fachplanung	241
<b>Oberverwaltungsgerichte/Verwaltungsgerichtshöfe</b> Hess. VGH, Beschl. v. 04.07.2023 – 4 B 518/23 Zur wegemäßigen Erschließung von Baugrundstücken	249
<b>OVG NRW, Beschluss vom 27.09.2023 – 22 B 984/23.AK</b> Emissionsrechtliche Genehmigung von Windenergieanlagen	250
<b>Bay. VGH, Beschl. v. 04.10.2023 – 4 C 23.1580</b> Erstattungsfähigkeit einer fiktiven Termingebühr	254
<b>Nds. OVG, Ur. v. 16.11.2023 – 1 KN 5/23</b> Inhaltliche Anforderungen an den Aufstellungsbeschluss für einen Bebauungsplan	255

# BKR

ZEITSCHRIFT  
UND KAPITALMARKTRECHT



## Geschäftsführende

### Herausgeber:

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

### Herausgeber:

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

### Schriftleitung:

Prof. Dr. Philipp Maume

bkr.beck.de

## AUFSÄTZE

*Dr. Christian Grüneberg*

Die Rechtsprechung des BGH zur Kündigung  
von Prämiensparverträgen

121

*Dr. Alexander Glos/Alicia Hildner/Dr. Carolin Kühnel/  
Eva Schneider*

Ausblick auf das Finanzaufsichtsrecht 2024

127

*Dr. Kai Zahrte*

Aktuelle Entwicklungen im Zahlungsdienstrecht  
(2022–2023)

135

## RECHTSPRECHUNG

*Bankvertragsrecht*

OLG Oldenburg: Sittenwidrigkeit bei Irrtum  
über finanzielle Überforderung (Hauffellner)

144

*Kapitalmarktrecht*

BGH: Auskunftsersuchen über Mitgesellschafter  
in Fondsgesellschaft (Nast)

148

*Datenschutzrecht*

EuGH: Speicherung von Daten durch Auskunftfeien  
(Siegwarth)

152

6887

21. Februar 2024

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7236

# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

### THEMA

» **Armin Popp:** Die Verankerung von Nachhaltigkeitsaspekten im Arbeitsrecht als Wettbewerbsvorteil

### RECHTSPRECHUNG

- » Einvernehmliche Verlängerung der Kündigungsfrist nach einer fristwidrigen Kündigung
- » Anfechtung einer Änderungskündigung wegen Sozialwidrigkeit
- » Berücksichtigung des höheren Alters bei Prüfung der Sozialwidrigkeit einer Kündigung
- » Freies Dienstverhältnis eines Nachhilfelehrers
- » Vorliegen von steuerlich begünstigten Überstunden bei Hotelangestellten
- » BFG: Gleichbleibende pauschale Reisekostensätze – keine Steuerfreiheit

### NEUE VORSCHRIFTEN

- » Berufskrankheiten-Modernisierungs-Gesetz – Initiativantrag

**ARD 6887**

78. Jahrgang, 21. Februar 2024



INHALTSVERZEICHNIS

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT****Armin Popp: Die Verankerung von Nachhaltigkeitsaspekten im Arbeitsrecht als Wettbewerbsvorteil**

3

Aktuelle Rechtsakte der Europäischen Union legen großen Unternehmen in Zukunft detaillierte Berichtspflichten in Bezug auf das Thema „Nachhaltigkeit“ auf. Unternehmen sollten diese Nachhaltigkeitsmaßnahmen jedoch nicht nur als Bürokratieaufwand und den Verursacher von zusätzlichen Kosten betrachten, sondern kann Nachhaltigkeit auch als entscheidender Wettbewerbsfaktor fungieren. Speziell das Arbeitsrecht erweist sich in Zeiten des intensiven Wettbewerbs zwischen Unternehmen um hochqualifizierte und talentierte Fachkräfte als hervorragender Ansatzpunkt, nachhaltige Geschäftspraktiken im eigenen Unternehmen zu implementieren und so einen Vorteil gegenüber der Konkurrenz zu erlangen. Mag. *Armin Popp*, LL.M. behandelt im aktuellen Themenbeitrag einige mögliche arbeitsrechtliche Rahmenbedingungen der Verankerung von Nachhaltigkeit im Unternehmen.

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

Einvernehmliche Verlängerung der Kündigungsfrist nach einer fristwidrigen Kündigung	8
Betriebsbedingte Kündigung eines Piloten	9
Anfechtung einer Änderungskündigung wegen Sozialwidrigkeit	10
Berücksichtigung des höheren Alters bei Prüfung der Sozialwidrigkeit einer Kündigung	11
Kündigung wegen der Geltendmachung einer angemessenen Verwendungszulage	11
Rechtzeitigkeit der Kündigungsanfechtungsklage nach einem Verbesserungsauftrag	12
Kündigung eines Hausbesorgers mit Dienstwohnung	12

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Geschäftsführerhaftung für nicht einbringliche SV-Beiträge	13
Freies Dienstverhältnis eines Nachhilfelehrers	14
50%-Gesellschafter einer GmbH als freier Dientnehmer	15

**» STEUERRECHT**

Vorliegen von steuerlich begünstigten Überstunden bei Hotelangestellten	16
BFG: Gleichbleibende pauschale Reisekostenersätze – keine Steuerfreiheit	17

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

Berufskrankheiten-Modernisierungs-Gesetz – Initiativantrag	19
--	----

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

**IMPRESSUM**

7

D3-Z241



# ÖJZ

## Österreichische Jurist:innenzeitung

### Beiträge

**Zivilrechtliche Zulässigkeit von  
Cyber-Lösegeldversicherungen**

Felix Artner

**Ersitzungs- und Verjährungsfristen bei  
juristischen Personen**

Alexander Schmit

**Entscheidungen des VfGH – erstes Halbjahr 2023**

Helmut Hörtenhuber, Stefanie Dörnhöfer

**Bedingte Nachsicht von Nebenstrafen und Rechtsfolgen**

Jana Germ, Shirin Ghazanfari

### Evidenzblatt

**Verteidigerkosten des Geschäftsführers als Masseforderung?**

Bettina Nunner-Krautgasser

**Wrongful Birth: Verstärkter Senat**

Ernst Karner

**Schuldberufung und Medienrecht**

Michael Rami

# Inhalt

## Editorial

- ▶ Speed kills oder die Tochter der Zeit? ..... 129  
*Stefan Perner, Martin Spitzer*

## ÖJZ aktuell ..... 131

## Beiträge

- ▶ Die zivilrechtliche Zulässigkeit von Cyber-Lösegeldversicherungen ..... 132  
*Felix Artner*

- ▶ Ersitzungs- und Verjährungsfristen bei juristischen Personen ..... 139  
Zugleich eine Besprechung von OGH 8 Ob 81/21 a  
*Alexander Schmit*

- ▶ Entscheidungen des VfGH – erstes Halbjahr 2023 ..... 146  
*Helmut Hörtenhuber, Stefanie Dörnhöfer*

- ▶ Bedingte Nachsicht von Nebenstrafen und Rechtsfolgen Ein Präzisierungsversuch zu § 44 Abs 2 StGB ..... 154  
*Jana Germ, Shirin Ghazanfari*

## Evidenzblatt

- ▶ Hoheitliche Tätigkeit der Lehrenden ..... 159  
**Amtshaftungsrecht** OGH 13. 7. 2023, 1 Ob 114/23f  
*(Bettina Perthold-Stoitzner)*

- ▶ Feststellungsklage der Gleichbehandlungskommission .. 160  
**Arbeitsrecht** OGH 31. 5. 2023, 9 ObA 9/23y

- ▶ Kosten der zahnärztlichen Ausbildung ..... 161  
**Arbeitsrecht** OGH 28. 6. 2023, 9 ObA 42/23a

- ▶ Ausbildungskostenrückerstattung bedarf einer vor Beginn der Ausbildung abgeschlossenen Vereinbarung ..... 162  
**Arbeitsrecht** OGH 28. 6. 2023, 9 ObA 48/23h

- ▶ Antrag auf Einräumung eines Notweges durch ein Agrargemeinschaftsmitglied ..... 162  
**Außerstreitverfahren** OGH 28. 6. 2023, 9 Ob 100/22d

- ▶ COVID-19 und Bestandzins für Geschäftslokale ..... 162  
**Bestandrecht** OGH 12. 4. 2023, 5 Ob 192/22d

- ▶ Hilfe zum Wohnen nach dem StBHG als Eigeneinkommen des unterhaltsberechtigten Kindes ..... 163  
**Familienrecht** OGH 31. 5. 2023, 9 Ob 16/23b

- ▶ Keine gerichtliche Genehmigung von Rechtsgeschäften im Abschöpfungsverfahren ..... 164  
**Insolvenzrecht** OGH 24. 5. 2023, 8 Ob 34/23t

- ▶ Verteidigerkosten des Geschäftsführers als Masseforderung? ..... 165  
**Insolvenzrecht** OGH 11. 7. 2023, 17 Ob 12/23y  
*(Bettina Nunner-Krautgasser)*

- ▶ Standseilbahn als Verkehrsunternehmen – Verkaufsraum von Vermietung umfasst ..... 167  
**Mietrecht** OGH 3. 8. 2023, 8 Ob 48/23a

- ▶ Keine Legalzession nach § 332 ASVG bei Schadenersatz aus unterbliebener Behandlung ..... 167  
**Schadenersatzrecht; Sozialversicherungsrecht** OGH 25. 7. 2023, 2 Ob 125/23f  
*(Christian Huber)*

- ▶ Legalzession von Ansprüchen nach § 333 Abs 3 ASVG ..... 170  
**Schadenersatz** OGH 26. 7. 2023, 9 ObA 54/23s

- ▶ Wrongful Birth: Der schuldhaft handelnde Arzt hat den gesamten Unterhaltsaufwand der Eltern zu ersetzen ..... 170  
**Schadenersatzrecht** OGH 21. 11. 2023, 3 Ob 9/23d  
*(Ernst Karner)*

- ▶ Auslegung einer Konkurrenzklausel ..... 179  
**Schuldrecht** OGH 24. 5. 2023, 7 Ob 20/23a  
*(Michael Tiefenböck)*

- ▶ Umgestaltung des Gartens ..... 181  
**Wohnungseigentumsrecht** OGH 18. 4. 2023, 5 Ob 18/23t

- ▶ Schlichtungsverfahren nach dem ÄrzteG 1998 ..... 182  
**Zivilverfahrensrecht** OGH 26. 7. 2023, 9 Ob 28/23t

- ▶ Gesprächsüberwachung durch ausl Behörden ..... 183  
**Strafprozessrecht** OGH 24. 5. 2023, 15 Os 13/23k

- ▶ Zugleich mit Freispruch abgewiesener Antrag auf Verhängung einer Verbandsgeldbuße ..... 186  
**Strafprozessrecht** OGH 28. 6. 2023, 13 Os 122/22y, 123/22w

- ▶ Schuldberufung und Medienrecht ..... 186  
**Strafprozessrecht** OGH 29. 6. 2023, 15 Os 37/23i, 38/23m  
*(Michael Rami)*

- ▶ Aktenwidrigkeit stellt auf Aussageimplikaturen nicht ab ..... 189  
**Strafprozessrecht** OGH 27. 7. 2023, 12 Os 57/23h

- ▶ Freischaltung zu elektronischer Akteneinsicht ist Zustellung einer Kopie gleichzuhalten ..... 189  
**Strafprozessrecht** OGH 1. 8. 2023, 14 Os 57/23y

- ▶ Abgabenhinterziehung ..... 190  
**Strafrecht** OGH 31. 5. 2023, 13 Os 118/22k

Impressum auf der 2. Umschlagseite

D3-Z301


 Jänner 2024 / Heft 1, Seiten 1–104 (11. Jahrgang)

Mit Jahresübersicht 2023 zum Herausnehmen

**Aktuelle Gesetzesvorhaben**

Bildliches sexualbezogenes Kindesmissbrauchsmaterial und bildliche sexualbezogene Darstellungen minderjähriger Personen – zum neuen § 207a StGB

Alexander Tipold

**Aufsätze**

Strafrechtliche Schuld(fähigkeit) als askriptiver Begriff

Sergio Pollak

Die „besonders schwere Straftat“ im unionalen Flüchtlingsrecht vor dem Hintergrund rezenter EuGH-Judikatur – zugleich eine Besprechung von EuGH 6.7.2023, C-402/22

Manuel Neusiedler

Das Netzwerk Kriminalpolitik als kriminalpolitischer Akteur

Wolfgang Gratz

**Europastrafrecht Aktuell**

Übergabe aufgrund eines Europäischen Haftbefehls versus Übernahme der Strafvollstreckung: Ältere und aktuelle Rechtsprechung des EuGH

Fritz Zeder

**Neue Judikatur**

Europäisches Übereinkommen über die Rechtshilfe in Strafsachen geht dem ARHG im Hinblick auf Verweigerungsgründe vor

OGH 7.9.2023, 12 Os 77/23z

(Anmerkung von Richard Soyer und Philip Marsch)

Anwesenheitspflicht des Sachverständigen nach Schluss der Hauptverhandlung

OGH 19.10.2023, 12 Os 80/23s

(Anmerkung von Daniel Strauss)

Handysicherstellung ohne vorherige richterliche Bewilligung verfassungswidrig

VfGH 14.12.2023, G 352/2021

(Anmerkung von Richard Soyer und Philip Marsch sowie Adrian Eugen Hollaender)

Herausgeber: Alois Birklbauer, Richard Soyer, Fritz Zeder

# INHALT



## EDITORIAL

- 1 Geschätzte Leserinnen und Leser!

## AKTUELLE GESETZESVORHABEN

- 5 Bildliches sexualbezogenes Kindesmissbrauchsmaterial und bildliche sexualbezogene Darstellungen minderjähriger Personen – zum neuen § 207a StGB  
Alexander Tipold

## AUFSÄTZE

- 13 Strafrechtliche Schuld(fähigkeit) als askriptiver Begriff – Zugleich eine Besprechung von Spilgies, Über Schuld und Strafe auf deterministischer Grundlage (2021)  
Sergio Pollak
- 23 Die „besonders schwere Straftat“ im unionalen Flüchtlingsrecht vor dem Hintergrund rezenter EuGH-Judikatur – zugleich eine Besprechung von EuGH 6.7.2023, C-402/22  
Manuel Neusiedler
- 32 Das Netzwerk Kriminalpolitik als kriminalpolitischer Akteur  
Wolfgang Gratz

## EUROPASTRAFRECHT AKTUELL

- 36 Übergabe aufgrund eines Europäischen Haftbefehls versus Übernahme der Strafvollstreckung: Ältere und aktuelle Rechtsprechung des EuGH  
Fritz Zeder

## TAGUNGSBERICHT

- 42 Neues aus der Gesellschaft – Rückblick auf die Veranstaltung der Österreichischen Gesellschaft für Strafrecht und Kriminologie vom 5.10.2023  
Jan Feldmann
- 44 Neues aus der Gesellschaft – Rückblick auf die Veranstaltung der Österreichischen Gesellschaft für Strafrecht und Kriminologie vom 9.11.2023  
Jan Feldmann
- 45 Tagungsbericht „Österreich und die Moskauer Erklärung vom 30. Oktober 1943 – Symposium zum 80. Jahrestag“  
Ingrid Mitgutsch
- 48 Tagungsbericht Reform des Maßnahmenvollzugs  
Siegmar Lengauer

## JUDIKATUR

ALLGEMEINES STRAFRECHT bearbeitet von Ingrid Mitgutsch (JSt-Slg 1–4)

- 50 Europäisches Übereinkommen über die Rechtshilfe in Strafsachen geht dem ARHG im Hinblick auf Verweigerungsgründe vor  
OLG Wien 17.3.2023, 22 Bs 32/23a; OGH 7.9.2023, 12 Os 77/23z, 12 Os 78/23x  
(Anmerkung von Richard Soyer und Philip Marsch (am Verfahren beteiligt))
- 52 Anwesenheit des Sachverständigen nach Schluss der Hauptverhandlung  
OGH 19.10.2023, 12 Os 80/23s-6  
(Anmerkung von Daniel Strauss (am Verfahren beteiligt))
- 55 Widerruf der bedingten Nachsicht der Unterbringung in einer Anstalt für geistig abnorme Rechtsbrecher  
OLG Wien 30.10.2023, 21 Bs 293/23a

- 57 Handysicherstellung ohne vorherige richterliche Bewilligung verfassungswidrig  
VfGH 14.12.2023, G 352/2021-46  
(Anmerkung von Richard Soyer und Philip Marsch sowie Adrian Eugen Hollaender)

SUCHTMITTELSTRAFRECHT bearbeitet von Klaus Schwaighofer (JSt-Slg 5–7)

- 73 Suchtgifthandel, junger Erwachsener, altersübergreifende Delinquenz, strafbare Handlung gegen Leib und Leben  
OGH 22.6.2023, 12 Os 52/23y  
(Anmerkung von Klaus Schwaighofer)
- 74 Suchtgifthandel, junger Erwachsener, altersübergreifende Delinquenz, strafbare Handlung gegen Leib und Leben, Verfall, Billigkeitserwägungen  
OGH 29.6.2023, 15 Os 5/23h
- 76 Suchtgifthandel, Zusammenrechnung von Suchtgiftmengen  
OGH 30.8.2023, 15 Os 56/23h

STRAFVOLLZUGSRECHT bearbeitet von Teresa Hauser (JSt-Slg 8–11)

- 77 Elektronisch überwachter Hausarrest – Vollzugstauglichkeit  
OLG Wien 14.11.2023, 32 Bs 180/23i (LG Innsbruck 7.6.2023, 2 Bl 42/23d)
- 77 Elektronisch überwachter Hausarrest – Vollzugstauglichkeit, geeignete Beschäftigung  
OLG Wien, 12.10.2023, 32 Bs 179/23t (LGSt Wien, 5.6.2023, 190 Bl 37/23f)
- 79 Arbeit und Ausbildung  
OLG Wien 12.10.2023, 32 Bs 162/23t (LGSt Wien 5.6.2023, 193 Bl 13/23y)
- 79 Ordnungsstrafverfahren – Zuständigkeit, Verjährung  
LGSt Wien 19.1.2023, 191 Bl 1/23v

GENERALPROKURATUR bearbeitet von Alexander Bauer (JSt-GP 1)

- 81 Ort des Erfolgseintritts in Fällen eines Bestellbetrugs  
Rechtssatz der Generalprokuratur zu Gw 219/23y vom 23.8.2023

EuGH – ANHÄNGIGE VERFAHREN bearbeitet von Fritz Zeder (JSt-EuGH 1–4)

- 82 Vorabentscheidungsersuchen der Audiencia Nacional, C-481/23, *Sangas*  
(Anmerkung von Fritz Zeder)
- 83 Vorabentscheidungsersuchen des Berufungsgerichts Neapel, C-595/23, *Cuprea*  
(Anmerkung von Fritz Zeder)
- 85 Vorabentscheidungsersuchen der Rechtbank Amsterdam, C-641/23, *Dubers*  
(Anmerkung von Fritz Zeder)
- 86 Vorabentscheidungsersuchen der Cour de Cassation, C-722/23 PPU, *Rugu*  
(Anmerkung von Fritz Zeder)

TIPPS & INFOS

- 88 Buchbesprechungen
- 93 Veranstaltungstipps
- 94 Neuerscheinungen zum Wirtschaftsstrafrecht
- 100 Herausgeber
- 101 Autoren
- 102 Ständige Redakteure und Mitarbeiter / Impressum

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

Februar 2024

19. Jahrg.

71732

Seite 1-100

# ZfWG

Zeitschrift für Wett- und Glücksspielrecht  
European Journal of Gambling Law

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z305

- 1 *Prof. Dr. Johannes Dietlein*  
Mit zweierlei Maß
- 2 *Prof. Dr. Christoph Degenhart*  
Glücksspiel in Gaststätten: Gesetzgebungskompetenzen
- 6 *Prof. Dr. Dr. h.c. Michael Kubiciel*  
Fun-Games als regulatorischer Störkörper
- 12 *Prof. Dr. Marc Liesching*  
Internet-Sperren und Payment-Blocking – Möglichkeiten und Grenzen im Rahmen der Glücksspielaufsicht
- 16 *Sascha D. Peters*  
Financial Blocking im Glücksspielrecht als verfassungs- und unionsrechtskonformes unabhängiges Aufsichtsinstrument
- 22 *Prof. Dr. Martin Nettesheim*  
Die Unionsrechtskonformität des glücksspielrechtlichen Verbots mit Erlaubnisvorbehalt und seiner Durchsetzung
- 32 *Prof. Dr. Karl-Nikolaus Peifer*  
Differenzierende Werberregulierung
- 40 *Prof. Dr. Juliane Hilf und Klaus Umbach*  
Neue EuGH-Rechtsprechung zum Glücksspielrecht
- 45 *Dr. Laila Mintas*  
Die Regulierung von Sportwetten in den USA
- 47 *Carsten Bringmann, Elena Marks und Fabian Löcken*  
Gambling vs. Gaming – Teil 2: Die Regulierung von Lootboxen als rechtspolitische Herausforderung und Chance
- 52 *Bastian Philipp Kläner und Niklas Schiwy*  
Das präventive Restrukturierungsverfahren nach StaRUG – Teil II – Fallstudie eines gerichtlichen Restrukturierungsverfahrens
- 57 *Bastian Philipp Kläner und Niklas Schiwy*  
Nichtigkeitsklage gegen Beschluss der Kommission betreffend die Verlängerung von Glücksspiellizenzen in den Niederlanden  
EuG, Ur. v. 15.11.2023 – T-167/21
- 61 *Bastian Philipp Kläner und Niklas Schiwy*  
Verbundverbot für Spielhallen ist weiterhin verfassungs- und unionsrechtskonform  
BVerwG, Beschl. v. 28.9.2023 – 8 B 15.23
- 63 *Bastian Philipp Kläner und Niklas Schiwy*  
Keine Nichtigkeit der Autorisierung des Zahlers bei Verstoß gegen glücksspielrechtliches Zahlungsmitwirkungsverbot  
BGH, Ur. v. 19.9.2023 – XI ZR 343/22
- 66 *Bastian Philipp Kläner und Niklas Schiwy*  
Veranstaltung von Online-Zweitlotterien ohne Erlaubnis ist wettbewerbswidrig  
BGH, Beschl. v. 8.11.2023 – I ZR 148/22
- 72 *Bastian Philipp Kläner und Niklas Schiwy*  
Untersagungsverfügung gegen Zahlungsdienstleister betreffend Payment-Blocking rechtmäßig  
OVG Sachsen-Anhalt, Beschl. v. 26.10.2023 – 3 M 72/23
- 94 *Bastian Philipp Kläner und Niklas Schiwy*  
Keine vorläufige Kontenpfändung gegen maltesischen Online-Glücksspielanbieter wegen „Bill 55“  
OLG Karlsruhe, Beschl. v. 26.10.2023 – 19 W 74/23
- 95 *Bastian Philipp Kläner und Niklas Schiwy*  
Rückforderung von Einsätzen für die Teilnahme an Online-Sportwetten  
OLG Köln, Ur. v. 17.11.2023 – 19 U 123/22

1

## Herausgeber

Prof. Dr. Johannes Dietlein

Prof. Dr. Jörg Ennuschat

Prof. Dr. Ulrich Haltern, LL.M.

Prof. Dr. Christian Koenig, LL.M.

RA Prof. Dr. Markus Ruttig

## Schriftleiter

RIVG Dr. Felix B. Hüsken

Februar 2024

19. Jahrg.

1/2024

Seite 1 – 100



# ZfWG

Zeitschrift für Wett- und Glücksspielrecht

# Inhalt

## Editorial

*Prof. Dr. Johannes Dietlein*  
Mit zweierlei Maß

## Aufsätze

*Prof. Dr. Christoph Degenhart*

Glücksspiel in Gaststätten: Gesetzgebungskompetenzen

*Prof. Dr. Dr. h.c. Michael Kubiciel*

Fun-Games als regulatorischer Störkörper

*Prof. Dr. Marc Liesching*

Internet-Sperren und Payment-Blocking – Möglichkeiten und Grenzen im Rahmen der Glücksspielaufsicht

*Sascha D. Peters*

Financial Blocking im Glücksspielrecht als verfassungs- und unionsrechtskonformes unabhängiges Aufsichtsinstrument

*Prof. Dr. Martin Nettesheim*

Die Unionsrechtskonformität des glücksspielrechtlichen Verbots mit Erlaubnisvorbehalt und seiner Durchsetzung

*Prof. Dr. Karl-Nikolaus Peifer*

Differenzierende Werberregulierung

*Prof. Dr. Juliane Hilf und Klaus Umbach*

Neue EuGH-Rechtsprechung zum Glücksspielrecht

*Dr. Laila Mintas*

Die Regulierung von Sportwetten in den USA

*Carsten Bringmann, Elena Marks und Fabian Löcken*

Gambling vs. Gaming – Teil 2: Die Regulierung von Lootboxen als rechtspolitische Herausforderung und Chance

*Bastian Philipp Kläner und Niklas Schiwy*

Das präventive Restrukturierungsverfahren nach StaRUG – Teil II – Fallstudie eines gerichtlichen Restrukturierungsverfahrens

Veranstaltung von Online-Zweitlotterien ohne Erlaubnis ist wettbewerbswidrig

BGH, Beschl. v. 8.11.2023 – I ZR 148/22

66

Ermessenserwägungen zu § 29 Abs. 4 GlüStV 2021 sind bei fehlender landesrechtlicher Ausführungsbestimmung zu Verbundspielhallen entbehrlich

OVG Bremen, Beschl. v. 17.10.2023 – 1 LA 179/22

69

Untersagungsverfügung gegen Zahlungsdienstleister betreffend Payment-Blocking rechtmäßig

OVG Sachsen-Anhalt, Beschl. v. 26.10.2023 – 3 M 72/23

72

Auswahlentscheidung und Auswahlkriterien bei Abstandskonkurrenz von Spielhallen

VGH Baden-Württemberg, Beschl. v. 22.11.2023 – 6 S 1625/23

88

Keine vorläufige Kontenpfändung gegen maltesischen Online-Glücksspielanbieter wegen „Bill 55“

OLG Karlsruhe, Beschl. v. 26.10.2023 – 19 W 74/23

94

Rückforderung von Einsätzen für die Teilnahme an Online-Sportwetten

OLG Köln, Urt. v. 17.11.2023 – 19 U 123/22

95

## Rechtsprechung

Nichtigkeitsklage gegen Beschluss der Kommission betreffend die Verlängerung von Glücksspiellizenzen in den Niederlanden  
EuG, Urt. v. 15.11.2023 – T-167/21

57

Verbundverbot für Spielhallen ist weiterhin verfassungs- und unionsrechtskonform

BVerwG, Beschl. v. 28.9.2023 – 8 B 15.23

61

Keine Nichtigkeit der Autorisierung des Zahlers bei Verstoß gegen glücksspielrechtliches Zahlungsmitwirkungsverbot

BGH, Urt. v. 19.9.2023 – XI ZR 343/22

63

## STIFTUNGSWESEN

STIFTUNGSRECHT UND VERMÖGENSVERWA



Dezember 2023 / Heft 4, Seiten 105–140 (19. Jahrgang)

Mit Jahresübersicht 2023 zum Herausnehmen

## Editorial

105 Das Ende des Schweizer Trusts – Viva die Schweizer Familienstiftung?

Michael Petritz

## Aufsätze

108 Die „Unshell-Richtlinie“ (ATAD III): potenzielle Auswirkungen auf österreichische Privatstiftungen

Anton Kirnazhytski

116 An Overview of Trust Law in Hungary

István Sándor

## Judikatur

121 OGH: (offenbleibende) Feststellungsfähigkeit der Genehmigungsbefähigung?

OGH 30.8.2023, 6 Ob 118/23f

124 OGH: Nichtigkeit von Änderungserklärungen

OGH 25.9.2023, 6 Ob 67/23f

127 BFG: Steuerlicher Konzerntatbestand durch kontrollierende Privatstiftung an der Konzernspitze verwirklicht

BFG 3.10.2023, RV/7101397/2023 (Revision zulässig und eingebracht) (Anmerkung von Ernst Marschner)

131 VwGH: Selbstnachweis von Investmentfonds

VwGH 16.11.2023, Ra 2021/15/0085 (Aufhebung nach Amtsrevision) (Anmerkung von Ernst Marschner)

## Tagungsbericht

134 15. Liechtensteinischer Stiftungsrechtstag 2023

Jeffrey Lee Brüstle

Herausgeber: Florian Haslwanter, Ernst Marschner, Klaus Oberndorfer, Michael Petritz

# INHALT

---



## EDITORIAL

- 105 Das Ende des Schweizer Trusts – Viva die Schweizer Familienstiftung?  
Michael Petritz

## AUFSÄTZE

### ABGABENRECHT

- 108 Die „Unshell-Richtlinie“ (ATAD III): potenzielle Auswirkungen auf österreichische Privatstiftungen  
Anton Kirnazhytski
- 116 An Overview of Trust Law in Hungary  
István Sándor

## JUDIKATUR

### ZIVILRECHT

- 121 OGH: (offenbleibende) Feststellungsfähigkeit der Genehmigungsbedürftigkeit?  
OGH 30.8.2023, 6 Ob 118/23f
- 124 OGH: Nichtigkeit von Änderungserklärungen  
OGH 25.9.2023, 6 Ob 67/23f

### ABGABENRECHT

- 127 BFG: Steuerlicher Konzerntatbestand durch kontrollierende Privatstiftung an der Konzernspitze verwirklicht  
BFG 3.10.2023, RV/7101397/2023 (Revision zulässig und eingebracht) (Anmerkung von Ernst Marschner)
- 131 VwGH: Selbstnachweis von Investmentfonds  
VwGH 16.11.2023, Ra 2021/15/0085 (Aufhebung nach Amtsrevision) (Anmerkung von Ernst Marschner)

## TAGUNGSBERICHT

- 134 15. Liechtensteinischer Stiftungsrechtstag 2023  
Jeffrey Lee Brüstle

## SERVICE-TEIL

- 136 Buchbesprechung
- 137 Literaturreisenschau
- 139 Herausgeber / Autoren
- 140 Impressum

**WM****WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN****Zeitschrift  
für Wirtschafts-  
und Bankrecht****7**17. Februar 2024  
78. Jahrgang  
Seiten 281-324**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS**D3-Z187****Redaktion:**Rechtsanwalt  
Dr. Christopher Kienle,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt  
Dr. Andreas Lange,  
Frankfurt a. M.Prof. Dr. Tobias Lettl,  
PotsdamRechtsanwalt  
Dr. Helmut Merkel,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt  
Arne Wittig,  
Frankfurt a. M.**Redaktionsbeirat:**Rechtsanwalt  
Thorsten Höche,  
BerlinProf. Dr. Jens-Hinrich Binder,  
TübingenVizepräsident des BGH  
Prof. Dr. Jürgen Ellenberger,  
KarlsruheRechtsanwältin  
Dr. Anna Heidelberg,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwältin  
Dr. Karen Kuder,  
Frankfurt a. M.Prof. Dr. Peter O. Mülbert,  
MainzVors. Richter am BGH  
Prof. Dr. Heinrich Schoppmeyer,  
Karlsruhe**AUS DEM INHALT:**

Seite 281

Dr. Hans Gerhard Ganter, Vorsitzender Richter am BGH a. D.,  
Weil der Stadt

Der Einwand rechtmäßigen Alternativverhaltens im Haftungsrecht

Seite 290

Rechtsanwalt Dr. Franz Netta, Gütersloh  
Prospekthaftung – Kritische Betrachtung des Kompromisses  
des XI. und II. BGH-Senats  
– Teil I –

Seite 301

BGH, 17.1.2024 – IV ZR 19/23

Zur tatrichterlich möglichen Versagung der Ausübung des Wider-  
spruchsrechts nach § 5a Abs. 1 Satz 1 VVG a.F., wenn - bei gleich-  
zeitiger Übersendung von und Hinweis auf Versicherungsschein,  
Versicherungsbedingungen und Verbraucherinformationen - in der  
im Policenbegleitschreiben enthaltenen Widerspruchsbelehrung auf  
den „Zugang dieses Schreibens“ als den Umstand verwiesen wird,  
der den Lauf der Widerspruchsfrist auslöst

Seite 302

BGH, 29.11.2023 – XII ZB 141/22

Keine Verweigerung der Vorlage von Original-Urkunden unter  
Berufung auf das Bankgeheimnis, wenn im Einzelfall das Interesse  
des Beweisführers an ihrer Vorlage höher zu gewichten ist  
(hier: zum Beweis der Unechtheit der Urkunden)

Seite 303

OLG Frankfurt a. M., 4.10.2023 – 17 U 214/22

Verstoß gegen §§ 306a, 309 Nr. 5b BGB bei Institutsaufwand als  
Pauschale für Vorfälligkeitsentschädigung Möglichkeit für den  
Verbraucher, geringeren Schaden nachzuweisen

Seite 307

Kammergericht, 16.10.2023 – 8 U 175/21

Zur (bejahten) Unwirksamkeit von Preisklauseln einer Bank  
betreffend a) Anforderung einer Restschuldbestätigung,  
b) Erstellung einer Berechnung für eine Nichtabnahme-  
entschädigung und c) Erstellung einer Schlussabrechnung für  
eine „außervertragliche Rückzahlung“

## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

Dr. Hans Gerhard Ganter, Vorsitzender Richter am BGH a. D., Weil der Stadt  
Der Einwand rechtmäßigen Alternativverhaltens im Haftungsrecht 281

Rechtsanwalt Dr. Franz Netta, Gütersloh  
Prospekthaftung – Kritische Betrachtung des Kompromisses des XI. und II. BGH-Senats  
– Teil I – 290

### Rechtsprechung

#### Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

Bundesgerichtshof 17.1.2024 IV ZR 51/22 Zur Maßgeblichkeit von § 203 Abs. 2 VVG i.V.m. § 155 Abs. 3, 4 VAG, § 203 Abs. 5 VVG für die Prämienanpassung in einem Beitragsentlastungstarif 297

Bundesgerichtshof 17.1.2024 IV ZR 19/23\* Zur tatrichterlich möglichen Versagung der Ausübung des Widerspruchsrechts nach § 5a Abs. 1 Satz 1 VVG a.F., wenn – bei gleichzeitiger Übersendung von und Hinweis auf Versicherungsschein, Versicherungsbedingungen und Verbraucherinformationen – in der im Policenbegleitschreiben enthaltenen Widerspruchsbelehrung auf den „Zugang dieses Schreibens“ als den Umstand verwiesen wird, der den Lauf der Widerspruchsfrist auslöst 301

Bundesgerichtshof 29.11.2023 XII ZB 141/22\* Keine Verweigerung der Vorlage von Original-Urkunden unter Berufung auf das Bankgeheimnis, wenn im Einzelfall das Interesse des Beweisführers an ihrer Vorlage höher zu gewichten ist (hier: zum Beweis der Unechtheit der Urkunden) 302

OLG Frankfurt a. M. 4.10.2023 17 U 214/22\* Verstoß gegen §§ 306a, 309 Nr. 5b BGB bei Institutsaufwand als Pauschale für Vorfälligkeitsentschädigung Möglichkeit für den Verbraucher, geringeren Schaden nachzuweisen 303

Kammergericht 16.10.2023 8 U 175/21\* Zur (bejahten) Unwirksamkeit von Preisklauseln einer Bank betreffend a) Anforderung einer Restschuldbestätigung, b) Erstellung einer Berechnung für eine Nichtabnahmeentschädigung und c) Erstellung einer Schlussabrechnung für eine „außervertragliche Rückzahlung“ 307

#### Bürgerliches Recht und Handelsrecht

Bundesgerichtshof 20.4.2023 I ZR 113/22\* Zur AGB-rechtlichen Inhaltskontrolle eines im Nachgang zu einem bereits bestehenden Immobilienmaklervertrag geschlossenen Reservierungsvertrags als Nebenabrede zum Maklervertrag; zur unangemessenen Benachteiligung des Maklerkunden durch die in AGB vereinbarte Verpflichtung zur Zahlung einer Reservierungsgebühr, die bei Nichtzustandekommen des Hauptvertrags nicht rückzahlbar ist 310

Bundesgerichtshof 20.4.2023 I ZR 140/22 Zur Entbehrlichkeit einer Mahnung nach Fälligkeit für den Eintritt des Verzugs, wenn der Schuldner noch vor Fälligkeit erklärt, dass er nicht rechtzeitig leisten könne; zum Anspruch des Gläubigers auf den Ersatz erforderlicher Kosten der Schadensabwendung anstelle des höheren originären Verzögerungsschadens, der nach Verzugseintritt ohne die Maßnahmen des Gläubigers entstanden wäre 314

Bundesgerichtshof	28.9.2023	III ZB 25/21	Keine Begründung des Deliktgerichtsstands der EuGVVO im Gestattungsverfahren zur Bestandsdatenauskunft durch Anbieter von Telemedien, wenn deliktische Ansprüche gegen einen Dritten geltend gemacht werden	318
Bundesgerichtshof	16.2.2023	III ZR 210/21	Zur Beweislast des Geschädigten für den Eintritt eines Schadens, der nicht nur von der notariellen Amtspflichtverletzung, sondern auch von weiteren Umständen abhängt	321

Um etwas durchzusetzen, braucht es einen überzeugenden Plan.  
**Otto Schmidt online**

4 Wochen gratis nutzen

**Gesellschaftsrecht**

Aktionsmodul

Meinungsführende Fachliteratur für das Handels- und Gesellschaftsrecht.

208 € pro Monat für 3 Nutzer,  
[otto-schmidt.de/akgr](http://otto-schmidt.de/akgr)

Preisstand 1.1.2024 zzgl. MwSt

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

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

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

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

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

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

**Verlag:** Verlag Dr. Otto Schmidt KG, Postfach 51 10 26, 50946 Köln; Gustav-Heinemann-Ufer 58, 50968 Köln; Geschäftsführender Gesellschafter: Prof. Dr. Felix Hey; Tel. (02 21) 9 37 38-9 97 (Vertrieb/Abonnementsverwaltung), Fax (02 21) 9 37 38-9 43 (Vertrieb/Abonnementsverwaltung). Erfüllungsort und Gerichtsstand ist Köln.

**Redaktionsleiter:** Dr. Andreas Lange, Düsseldorf Str. 18, 60329 Frankfurt a. M., (0 69) 27 32-164, E-Mail: [a.lange@wmrecht.de](mailto:a.lange@wmrecht.de)

**Lektorat:** Sandra Emmerich (02 21) 27 98 6-541, E-Mail: [s.emmerich@wmrecht.de](mailto:s.emmerich@wmrecht.de); Sepideh Mokhtar-Harris, LL.M. (02 21) 27 98 6-542, E-Mail: [s.mokhtar-harris@otto-schmidt.de](mailto:s.mokhtar-harris@otto-schmidt.de)

**Redaktionsassistent:** Sylvia Mahler (02 21) 27 98 6-540, E-Mail: [s.mahler@wmrecht.de](mailto:s.mahler@wmrecht.de)

**Anschrift der Redaktion:** Insterburger Str. 5, 60487 Frankfurt a. M.

**Anzeigen:** Christian Kamradt (verantw.), Anschrift des Verlags; Verkauf: sales friendly Verlagssdienstleistungen, Pfaffenweg 15, 53227 Bonn, Tel. (02 28) 9 78 98-0, Fax (02 28) 9 78 98-20, E-Mail: [media@sales-friendly.de](mailto:media@sales-friendly.de)

**Satz:** mediaTEXT Jena GmbH, Richard-Sorge-Straße 6a/b, 07747 Jena, E-Mail: [info@mediatext-jena.com](mailto:info@mediatext-jena.com)

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

**Erscheinungsweise:** Die WM erscheint wöchentlich samstags.

**Bezugspreis:** Jahresabonnement inklusive online Modul 1.398,- €, Einzelheft 33,- €. Alle Preise verstehen sich inkl. der gesetzlichen MwSt. sowie zzgl. Versandkosten. Die Rechnungsstellung erfolgt jeweils zu Beginn des Bezugszeitraumes.

**Bestellungen:** beim Verlag sowie bei jeder Buchhandlung. Kündigungstermin für das Abonnement vier Wochen vor Ende des Bezugszeitraumes.

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

©2024 Verlag Dr. Otto Schmidt KG, Köln – ISSN 0342-6971

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

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

**Hinweise für Autoren** unter [www.wertpapiermitteilungen.de](http://www.wertpapiermitteilungen.de)

# StuB



4

23.2.2024

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

► **StuB Livefeed**

Tagesaktuelle Nachrichten und  
mehr: <https://livefeed.nwb.de>

## STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 121 Das Kreditzweitmarktförderungsgesetz: Überblick zu Änderungen der Zinsschranke und der steuerlichen Umsetzung des MoPeG  
RA/StB Dr. Daniel Mohr und StB Dr. Andreas S. Bolik
- 127 Auswirkungen des MoPeG auf das Steuerrecht  
StB Prof. Dr. Tina Hubert
- 135 Aus der Rechtsprechung: Neues vom BFH zur Umsatzsteuer  
Diplom-Finanzwirt Pascal Bender
- 141 Rechtmäßigkeit der Grundsteuerwertfeststellung im sog. Bundesmodell  
StB Dr. Johannes Riepolt
- 147 Die Zweckgesellschaft im HGB-Konzern  
WP/StB Mark Schiffer

## PRAXISFÄLLE

- 151 Kompensatorische Bewertung bei versicherter Schadensersatzverpflichtung  
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

## AKTUELL BERATEN

- 152 Die wichtigsten Entscheidungen 2023 an der Schnittstelle von Insolvenz- und Steuerrecht  
Prof. Dr. Jens M. Schmittmann

## KURZNACHRICHTEN

- 154 Behandlung eines „Beteiligungsbetrags“ des Kfz-Händlers zur Absicherung des Restwertrisikos durch den Hersteller beim Leasing-Restwertmodell
- 154 Tonnagesteuer – Vorlage an das BVerfG zur Frage der Verfassungsmäßigkeit der rückwirkenden Besteuerung des für den Rechtsvorgänger festgestellten Unterschiedsbetrags beim unentgeltlichen Rechtsnachfolger
- 156 Steuerbarkeit der Erstattung von auf der Fondsebene erhobenen Verwaltungsgebühren durch den Investmentmanager

## HERAUSGEBER:

WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach



# StuB

## STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 121 **Das Kreditzweitmarktförderungsgesetz: Überblick zu Änderungen der Zinsschranke und der steuerlichen Umsetzung des MoPeG**  
Eine kompakte Darstellung  
RA/StB Dr. Daniel Mohr und StB Dr. Andreas S. Bolik
- 127 **Auswirkungen des MoPeG auf das Steuerrecht**  
Zum neu ausgefertigten Kreditzweitmarktförderungsgesetz (KrZwMG) vom 22.12.2023  
StB Prof. Dr. Tina Hubert
- 135 **Aus der Rechtsprechung: Neues vom BFH zur Umsatzsteuer**  
Einordnung aus der Beratungspraxis  
Diplom-Finanzwirt Pascal Bender
- 141 **Rechtmäßigkeit der Grundsteuerwertfeststellung im sog. Bundesmodell**  
Anmerkungen zu den Beschlüssen des FG Rheinland-Pfalz vom 23.11.2023  
StB Dr. Johannes Rieplolt
- 147 **Die Zweckgesellschaft im HGB-Konzern**  
Die Gefahr des unentdeckten Tochterunternehmens  
WP/StB Mark Schiffer

## PRAXISFÄLLE

- 151 **Kompensatorische Bewertung bei versicherter Schadensersatzverpflichtung**  
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

## AKTUELL BERATEN

- 152 **Die wichtigsten Entscheidungen 2023 an der Schnittstelle von Insolvenz- und Steuerrecht**  
Prof. Dr. Jens M. Schmittmann

## KURZNACHRICHTEN

- 154 Zur (steuer-)bilanziellen Behandlung eines „Beteiligungsbetrags“ des Kfz-Händlers zur Absicherung des Restwerttrisikos durch den Hersteller beim Leasing-Restwertmodell

- 154 Tonnagesteuer – Vorlage an das BVerfG zur Frage der Verfassungsmäßigkeit der rückwirkenden Besteuerung des für den Rechtsvorgänger festgestellten Unterschiedsbetrags beim unentgeltlichen Rechtsnachfolger
- 155 Versteuerung von „Earn-Out-Zahlungen“ im Zusammenhang mit der Veräußerung eines Mitunternehmeranteils
- 156 Keine Nutzung zu eigenen Wohnzwecken bei Überlassung an (Schwieger-)Mutter
- 156 Private Veräußerungsgeschäfte: Nutzung zu eigenen Wohnzwecken bei Abtrennung und Veräußerung eines unbebauten Teils des Wohngrundstücks
- 156 Steuerbarkeit der Erstattung von auf der Fondsebene erhobenen Verwaltungsgebühren durch den Investmentmanager
- 157 Abgrenzung zwischen Leibrente und dauernder Last bei einer bis zum 31.12.2007 vereinbarten Vermögensübertragung gegen Versorgungsleistungen
- 157 Unionsrechtmäßigkeit der Fondsbesteuerung nach dem InvStG 2004
- 158 Anwendung der Optionsverschonung
- 158 Unentgeltliche Zuwendungen und Vorsteuerabzug
- 159 Vorsteuerberichtigung nach § 17 UStG im Dreipersonenverhältnis als Masseverbindlichkeit gem. § 55 InsO
- 159 Wegzugsbesteuerung bei einem Wegzug in die Schweiz und Freizügigkeit
- 160 Zur Verfassungsmäßigkeit der Säumniszuschläge
- 160 Festsetzung von Vorauszahlungen auf die Einkommensteuer; Verfassungsmäßigkeit der Höhe des Säumniszuschlags
- 160 Bekanntgabe von Steuerverwaltungsakten an eine Britische Limited mit Verwaltungssitz im Inland
- VII Service/Impressum

 Literatur

 Audio

 Experten-Blog

 Video

# NZKart

# Neue Zeitschrift für Kartellrecht



WU  
D3-Z320

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

Herausgegeben von  
Prof. Dr. Thomas Ackermann  
RA Prof. Dr. Albrecht Bach  
VorsRiBGH Dr. Klaus Bacher  
RA Prof. Dr. Rainer Bechtold  
Prof. Dr. Florian Bien  
VorsRiOLG Jürgen Breiler  
RA Dr. Ingo Brinker  
Prof. Dr. Friedrich Wenzel Bulst  
RA Dr. Michael Esser  
MinRat Dr. Thorsten Käseberg  
VorsRiLG Dr. Gerhard Klumpe  
Prof. Dr. Torsten Körber  
RiEuG Johannes Laitenberger  
RA Dr. Thorsten Mäger  
VPräs. b. BKartA Prof. Dr. Konrad Ost  
Prof. Dr. Ulrich Schwalbe  
Prof. Dr. Heike Schweitzer  
RA Dr. Kathrin Westermann

Schriftleitung:  
RA Dr. Ulrich Soltész

## Aus dem Inhalt

- N. Harsdorf-Borsch*  
*Corrige praeteritum, praesens rege, discerne futurum*  
(Editorial) 65
- Ch. Thole*  
Derogationsverbot in kartellrechtlichen Streitigkeiten 66
- D. Beck*  
Kritische Amtspraxis im Pressekartellrecht 72
- D. Higer/C. Patt*  
Abwendung der Gatekeeper-Benennung nach dem  
DMA möglich? 78
- Ch. Dohmen*  
Exklusivvermarktung im Sportübertragungssektor 85
- R. Galle*  
Weich gebettet: Anmerkungen zu BGH Matratzenfall 91
- EuGH*  
Urteil Notarkammer Litauen 95
- BGH*  
Urteil Fernwärmenetz Stuttgart 99
- BGH*  
Urteil Lkw-Kartell III 106
- EuGH*  
Schlussanträge Google Search 121
- Fallberichte des Bundeskartellamtes 126

Einsendungen an:  
[einsendungen@NZKart.de](mailto:einsendungen@NZKart.de)



## 2/2024

S. 65–128 14. Februar 2024





#### Editorial

Natalie Harsdorf-Borsch

*Corrige praeteritum, praesens rege, discerne futurum*

65

#### Aufsätze

Christoph Thole

Das Derogationsverbot in kartellrechtlichen Streitigkeiten – Zur divergierenden Rechtsprechung der deutschen Landgerichte –

66

Donata Beck

Kritische Amtspraxis im Pressekartellrecht

72

Daniel Higer/Constantin Patt

„Kampf gegen Windmühlen“ – ist eine Abwendung der Gatekeeper-Benennung nach dem DMA tatsächlich überhaupt möglich?

78

Christian Dohmen

Exklusivvermarktung im Sportübertragungssektor kartellrechtswidrig

85

#### Kurze Beiträge

René Galle

Weich gebettet: Anmerkungen zur BGH-Entscheidung im Matratzenfall

91

#### Entscheidungen

##### Gerichtshof der Europäischen Union (EuGH)

EuGH 18. 1.2024 – C-128/21 Zur Anwendung des Kartellrechts auf freie Berufe 95

##### Bundesgerichtshof (BGH)

BGH 5.12.2023 – KZR 101/20 Zu den Rechten am Fernwärmenetz nach Auslaufen des Konzessionsvertrages 99

BGH 5.12.2023 – KZR 46/21 Zum Kartellschaden des Leasingnehmers und zur Bedeutung von Regressanalysen 106

##### Oberlandesgerichte (OLG)

OLG Koblenz 4. 1.2024 – U 1102/23 Kart Zum Zugangsanspruch zu einer essential facility 111

##### Oberverwaltungsgerichte (OVG)

Oberverwaltungsgericht 8. 1.2024 – 15 A 2286/20 Zum Akteneinsichtsrecht Dritter 113

## Schlussanträge

EuGH	18. 1.2024 – C-240/22 P	Zu Treuerabatten eines marktbeherrschenden Unternehmens	118
EuGH	11. 1.2024 – C-48/22 P	Zum Missbrauch durch Selbstbevorzugung	121

## Fallberichte des Bundeskartellamtes

Übernahme der operativen Tochtergesellschaften der Friedrich Hofmann GmbH durch Veolia Umweltservice GmbH	126
---	-----

## Buchbesprechung

Jacob Kornbeck Verbandsautonomie im Sport. Bestimmung der rechtlichen Grenzen unter besonderer Berücksichtigung des europäischen Kartellrechts.	127
--	-----

ISSN 2195-2833

### NZKart

#### Neue Zeitschrift für Kartellrecht

Schriftleitung/Redaktion:  
Rechtsanwalt *Dr. Ulrich Soltész*  
(V.i.S.d.P.)  
Frau *Karin Kammbach* (Assistenz)  
Rue de Loxum 25  
B-1000 Brüssel/Belgien  
Tel.: +32 2 551-1020,  
Fax: +32 2 551-1039.  
E-Mail: [ulrich.soltesz@gleisslutz.com](mailto:ulrich.soltesz@gleisslutz.com)

Kontakt/Einsendungen bitte an:  
[einsendungen@NZKart.de](mailto:einsendungen@NZKart.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 beigelegt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss in Textform erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt die Autorin/der Autor dem Verlag C.H. BECK an ihrem/seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und

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

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

Urheber- und Verlagsrechte: Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, soweit sie vom Einsendenden oder von der Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch im Hinblick auf Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlags in irgendeiner Form vervielfältigt, verbreitet oder öffentlich wiedergegeben oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden. Der Verlag behält sich auch das Recht vor, Vervielfältigungen dieses Werkes zum Zwecke

des Text and Data Mining vorzunehmen.

Anzeigenabteilung: Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München. Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-609, Telefax (0 89) 3 81 89-589, E-Mail: [anzeigen@beck.de](mailto:anzeigen@beck.de)  
Verantwortlich für den Anzeigenteil:  
*Dr. Jiri Pavelka.*

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

Erscheinungsweise: Monatlich.

Bezugspreise 2024: *Jahresabo € 599,-* (inkl. MwSt.). *Vorzugspreis* bei Bezug der GRUR u.a.: jährlich € 499,-, *Einzelheft € 69,-* (inkl. MwSt.). *Ver sandkosten* jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinen 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](mailto:kundenservice@beck.de)

Abbestellung:  
Abbestellfristen finden Sie unter: <https://www.beck-shop.de/nzkart-neue-zeitschrift-kartellrecht/product/11627519>

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

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

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

  
myclimate  
shape our future  
[chbeck.de/nachhaltig](http://chbeck.de/nachhaltig)

# zeitschrift für hochschulrecht, hochschulmanagement und hochschulpolitik: zfhr

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z130

zeitschrift für hochschulrecht,  
hochschulmanagement  
und hochschulpolitik: zfhr

## Herausgeber und Schriftleitung:

M. Novak  
B. Perthold-Stoitzner  
K. Poier

Heft 1  
Februar 2024  
23. Jahrgang



## Aufsätze

Prof. Mag. Dr. Christian Schweighofer  
Mag. Vincent M. Nordmeyer  
**Aktuelle Probleme im HSG 2014 und  
der HSWO 2014 aus der Perspektive  
der ÖH-Wahl 2023** 1

RA Dr. Yara Hofbauer, BA MA, LL.M.  
Mag. Hannes Knapp  
**Diskriminierungsschutz Studierender** 22

Mag. Dr. Magdalena Fellner, MSc  
**Hochschulzulassung und soziale Selektivität an Österreichs Kunstuniversitäten** 40

## Rechtsprechung

Volltext 47  
Leitsätze 54

**Buchbesprechungen** 56

Impressum 60



# BOARD

Zeitschrift für Aufsichtsräte in Deutschland

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-L333

## HERAUSGEBER

Arbeitskreis deutscher  
Aufsichtsrat e.V. (AdAR)

Prof. Dr. Dr. h.c. Barbara Dauner-Lieb

Prof. Dr. Stefan Siepelt

Marc Tüngler

GESAMTLEITUNG

Dr. Christine Bortenlänger

Dr. Christian Bosse

Dr. Claus Buhleier

Peter Dietlmaier

Prof. Harald Eichsteller

Prof. Dr. Barbara Grunewald

Dr. Simone Hartmann

Prof. Dr. Peter Henning

Prof. Dr. Susanne Kalss

Dr. Jürgen Kunz

Prof. Dr. Ulrich Noack

Prof. Dr. Ulrich Seibert

Dr. Mirko Sickinger

Prof. Dr. Stefan Simon

Prof. Dr. Michèle Sutter-Rüdissler

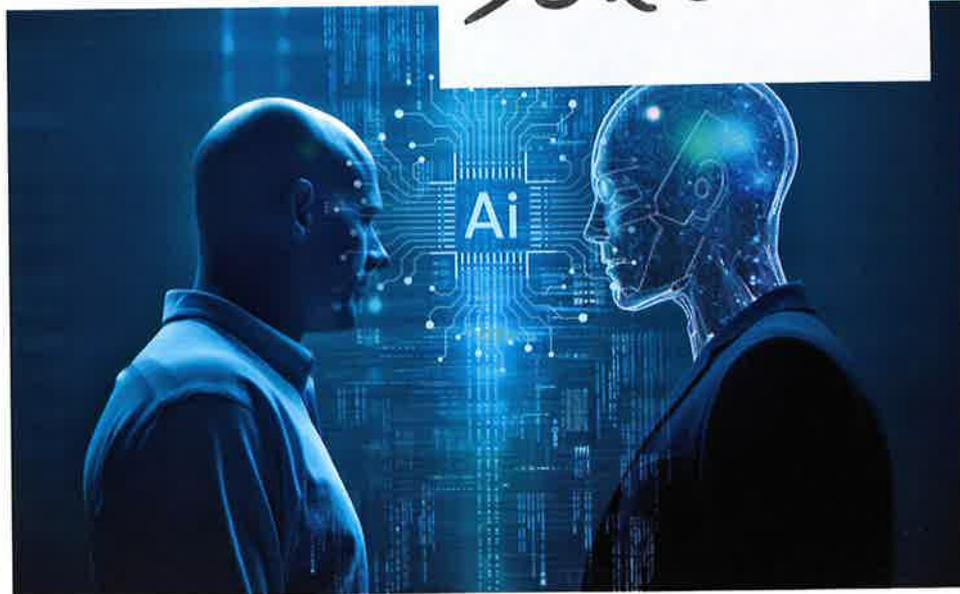
Prof. Dr. Jochen Vetter

Prof. Dr. Christian Zwirner

IN KOOPERATION MIT

Deutsche Schutzvereinigung für  
Wertpapierbesitz e.V. (DSW)

Deutsches Aktieninstitut  
Kapital. Markt. Kompetenz.



Klaus Brisch, Marco Müller-ter Jung  
Cybersicherheit und Regulation – Der Aufsichtsrat  
und seine Pflichten

Alisa Türck, Prof. Harald Eichsteller  
Herausforderung Digitale Transformation &  
Künstliche Intelligenz

Dr. Jörg Schick  
Das KI-Gesetz ante portas

Kai Michael Beckmann  
CSDDD – EU-Lieferkettengesetz rückt näher

Davide Paliaga, Dr. Hanna Hummel, Linda Kohri,  
Prof. Dr. Michèle Sutter-Rüdissler, Dr. Cornel Germann  
Lohntransparenz – Status Quo und Wettbewerbs-  
fähigkeit in der Schweiz

# 1

# 2024

BOARD - Februar 2024 - S. 1 - 44



Bundesanzeiger  
Verlag

www.bundesanzeiger-verlag.de

## EDITORIAL ..... 1

### AUFSÄTZE

Klaus Brisch, Marco Müller-ter Jung  
**Cybersicherheit und Regulation –  
 Der Aufsichtsrat und seine Pflichten** ..... 3

Silvia Weppler  
**Routenplaner Cyber-Security** ..... 7

Alisa Türck, Prof. Harald Eichsteller  
**Herausforderung Digitale Transformation &  
 Künstliche Intelligenz** ..... 12

Dr. Jörg Schick  
**Das KI-Gesetz ante portas** ..... 16

Prof. Dr. Werner Gleißner, Cornelius Nickert, Frank Romeike  
**Lücken im IDW-Prüfungsstandard 340** ..... 21

Prof. Dr. Arnold Weissman, Dr. Walter Demmelhuber, Dr. Viktoria Kickingner  
**Schlüsselkennzahlen für den Aufsichtsrat** ..... 25

Kai Michael Beckmann  
**CSDDD – EU-Lieferkettengesetz rückt näher** ..... 28

Davide Paliaga, Dr. Hanna Hummel, Linda Kohri,  
 Prof. Dr. Michèle Sutter-Rüdiger, Dr. Cornel Germann  
**Lohntransparenz – Status Quo und  
 Wettbewerbsfähigkeit in der Schweiz** ..... 31

Michaela Kudlich  
**Thema Weiterbildung „Qualifizierter Aufsichtsrat“ –  
 eine Erfolgsgeschichte mit Zukunft** ..... 35

### ÖFFENTLICHE UNTERNEHMEN

Lars Scheider  
**Legal-Compliance im Aufsichtsrat des Public Sektors** ..... 38

### DAS AUFSICHTSRATSBÜRO

Nikolaus Plagemann  
**Was bedeutet „G“ in ESG?** ..... 41

### RECHTSPRECHUNG

**Stimmverbot bei Beschlussfassung der  
 Hauptversammlung über Ersatzansprüche** ..... 43

### Impressum

#### BOARD –

**Zeitschrift für Aufsichtsräte in Deutschland**  
 ISSN: 2192-211X

**Verlag: Bundesanzeiger Verlag GmbH**  
 Geschäftsführung: Dr. Matthias Schulenberg  
 www.bundesanzeiger-verlag.de

#### Gesamtleitung

Prof. Dr. Dr. h.c. Barbara Dauner-Lieb  
 Prof. Dr. Stefan Siepelt  
 Marc Tüngler

#### Redaktion Bundesanzeiger Verlag GmbH

Diana Freyer, M. Sc.  
 Telefon: 0221/9 76 68-509  
 E-Mail: diana.freyer@bundesanzeiger.de  
 Alexander Fink  
 Telefon: 0221/9 76 68-348  
 E-Mail: alexander.fink@bundesanzeiger.de

#### Externe Redaktion

Jörg Schick  
 E-Mail: schick@adar.info

#### Manuskripte

Manuskripte sind in elektronischer Form unmittelbar an die Schriftleitung oder an die Redaktion im Verlag zu senden. Für unverlangt eingesandte Manuskripte kann keine Haftung übernommen werden. Verlag und Schriftleitung behalten sich das Recht zur redaktionellen Bearbeitung der angenommenen Manuskripte vor. Der Autor/Die Autorin versichert, alleinige/Inhaber/in der urheberrechtlichen Nutzungsrechte an dem Beitrag inklusive aller Abbildungen zu sein und keine Rechte Dritter zu verletzen.

Mit der Annahme des Manuskriptes zur Veröffentlichung überträgt der Autor/die Autorin dem Verlag das ausschließliche Verlagsrecht für die Zeit bis zum Ablauf des Urheberrechts. Das Nutzungsrecht umfasst alle Verwertungs-, Verbreitungs- und Vervielfältigungsformen Print und Online insgesamt oder in Teilen sowie das Recht zu Übersetzungen, zur Einspeicherung, Verarbeitung und Verbreitung in eigenen und fremden Datenbanken, zur Speicherung und Vervielfältigung im Wege elektronischer Verfahren sowie zur Lizenzvergabe.

#### Urheber- und Verlagsrechte

Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Jegliche Verwertung, Verbreitung oder Zugänglichmachung (Print/Online) außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ist ohne Zustimmung des Verlages unzulässig und strafbar. Das Zitieren von Rezensionen ist in vollem Umfang erlaubt. Cover-Copyright © www.istockphoto.com

#### Haftungsausschluss

Die in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge wurden nach bestem Wissen und Gewissen geprüft. Eine Gewähr für die Richtigkeit und Vollständigkeit kann jedoch nicht übernommen werden. Eine Haftung für etwaige mittelbare oder unmittelbare Folgeschäden oder Ansprüche Dritter ist ebenfalls ausgeschlossen. Namentlich gekennzeichnete Beiträge geben nicht notwendig die Meinung der Redaktion wieder.

#### Erscheinungsweise

zweimonatlich, jeweils Mitte des geraden Monats

#### Bezugspreise/Bestellungen/Kündigungen

Einzelheft 50,70 € inkl. MwSt. und Versandkosten (Inland 2,50 € pro Ausgabe/Ausland 4,50 € pro Ausgabe). Der Jahresabpreis inkl. Online-Archiv beträgt 317,- € inkl. MwSt. und Versandkosten (Inland 2,50 € pro Ausgabe/Ausland 4,50 € pro Ausgabe). Bestellungen über jede Buchhandlung oder beim Verlag. Der Bezugszeitraum beträgt jeweils 12 Monate. Kündigungen müssen schriftlich erfolgen und spätestens am 15. des Vormonats, in dem das Abonnement endet, beim Verlag eingegangen sein.

#### Service

Telefon: 0221/9 76 68 86 00  
 E-Mail: vertrieb@bundesanzeiger.de

#### Anzeigen

André Fischer  
 Reguvis | Fachmedien GmbH  
 Amsterdamer Str. 192, 50735 Köln  
 Telefon: 0221/9 76 68-343  
 E-Mail: andre.fischer@reguvis.de

**Anzeigenpreise:** Es gilt die aktuelle Anzeigenpreisliste.

Satz: TGK Wienpahl, Köln

Druck: Appel & Klinger GmbH, Schneckenlohe

# Betriebs Berater

BB

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z11

9|2024

Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Recht ... Wirtschaft ... 26.2.2024 | 79. Jg. Seiten 449–512



## DIE ERSTE SEITE

**Dr. Jens Freiberg**, WP

Klimazielversprechen von Unternehmen – ein Fall für die Vertrauensfrage

## WIRTSCHAFTSRECHT

**Prof. Dr. Alexander Eufinger**

Haftung der Organmitglieder für Kartellbußgelder des Verbands | 451

**Dr. Jonas D. Brinkmann**

Risiken des Handwerker-Widerrufs – Rettung durch den BGH? | 456

## STEUERRECHT

**Jan Winterhalter**, RA, und **Lukas Seiling**, B.Sc.

Einsatz „neuer“ Technologien in der Steuerfunktion – Auseinanderfallen von Theorie und Wirklichkeit? | 471

## BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

Dipl.-Kffr. **Melanie Sack**, WPin/StBin

Cybersicherheit: Herausforderungen für Unternehmen und Wirtschaftsprüfer | 491

## ARBEITSRECHT

**Thomas Hey**, RA/FAArbR, und **Lara Paulina Sander**

Führt mobiles Arbeiten zum Ende des regionalen Flächentarifvertrages? | 500

**Dr. Christian Zumpf**, RA

Home Charging: Rechtsfragen beim Laden von Elektrofahrzeugen zuhause | 503

## Wirtschaftsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BGH:** GmbH i. L. und gewillkürte Prozessstandschaft (17.10.2023 – II ZR 72/22)

**BGH:** Verjährung des Anspruchs der Gesellschaft auf Leistung der Einlagen vor Beginn des Kaduzierungsverfahrens (9.1.2024 – II ZR 65/23)

**BGH:** Namensschuldverschreibung, Wertpapierprospekt, Transparenzgebot, Darlegungs- und Beweislast (18.1.2024 – III ZR 245/22)

**BGH:** Zulässige und begründete Anhörungsfrage für nachträgliche Zulassung der Rechtsbeschwerde nötig (21.9.2023 – IX ZB 52/22)

**BGH:** Google – Schutz von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen bei Beteiligung von Wettbewerbern durch das Bundeskartellamt (20.2.2024 – KVB 69/23)

**OLG Hamburg:** Anwendbarkeit der vom BGH entwickelten Grundsätze für Haftung des Betreibers eines Internet-Bewertungsportals auch bei Arbeitgeber-Bewertungsportal (8.2.2024 – 7 W 11/24)

**OLG Frankfurt a. M.:** Phishing-Angriff – Keine Haftung der Bank (14.2.2024 – 3 U 3/23 [nicht rechtskräftig])

#### Aufsätze

Prof. Dr. Alexander Eufinger

#### Haftung der Organmitglieder für Kartellbußgelder des Verbands

Die Haftung eines Vorstandsmitglieds oder Geschäftsführers für gegen das Unternehmen verhängte Geldbußen ist eine der kontroversesten Rechtsfragen der jüngeren Vergangenheit. Konkret geht es um die Frage, ob das pflichtvergessene Organ insbesondere für ein Unternehmenskartellbußgeld schadensersatzpflichtig ist. Auf der einen Seite wird die gesellschaftsinterne Regressierbarkeit derartiger Geldbußen gänzlich abgelehnt, auf der anderen Seite soll ein Rückgriff beim Organ ohne Weiteres möglich sein. Eine höchstgerichtliche Klärung dieser Frage steht bislang noch aus. Der Beitrag behandelt diese kontroverse wie praxisrelevante Thematik.

Dr. Jonas D. Brinkmann, Akad. Rat

#### Risiken des Handwerker-Widerrufs – Rettung durch den BGH?

**Zugleich Besprechung von BGH, 6.7.2023 – VII ZR 151/22**  
Der Außergeschäftsraumwiderruf von Verbrauchern birgt wirtschaftliche Risiken für Bauhandwerker. Zwar hat der BGH entschieden, dass kein Außergeschäftsraumvertrag vorliegt, wenn der Unternehmer dem Verbraucher – in zeitlichem Abstand zur in der Geschäftsraumsituation erklärten Annahme des Verbrauchers – ein Angebot hat zukommen lassen. Leider hat der BGH es jedoch versäumt, den EuGH in dieser Frage zur Auslegung der Verbraucherrechte-Richtlinie anzurufen und so für Rechtssicherheit zu sorgen.

#### Entscheidung

**BGH:** Aufklärungspflichten von Altgesellschaftern einer Publikums-kommanditgesellschaft (24.10.2023 – II ZR 57/21)

#### Neuerscheinung Buch

Berrar/Meyer/Schnorbus/Singhof/Wolf (Hrsg.)

#### EU-ProspektVO 2017 und WpPG

3. Auflage 2024 | Frankfurter Kommentar

2.077 Seiten | Hardcover | € 324,-

ISBN: 978-3-8005-1717-6 | Infos unter: <https://shop.ruw.de/>

## Steuerrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BFH:** Inhalt einer Rechtsmittelbelehrung im Hinblick auf § 52d FGO; Wiedereinsetzung in den vorigen Stand beim Wechsel des Prozessbevollmächtigten (2.2.2024 – VI B 13/23)

**BFH:** Pauschalierung der Einkommensteuer nach § 37b EStG bei VIP-Logen (23.11.2023 – VI R 15/21)

**BFH:** Keine Steuerfreiheit von Unterkunfts- und Verpflegungsleistungen nach § 3 Nr. 34 EStG (23.11.2023 – VI R 24/21)

**BFH:** Unzulässige Beschwerde gegen prozessleitende Verfügungen (2.2.2024 – IX B 26/23)

**BFH:** Übermittlung elektronischer Dokumente durch einen Steuerberater und Wirtschaftsprüfer (2.2.2024 – VI S 23/23)

**BFH:** Kein Anspruch auf Aktenkopien gemäß Art. 15 DSGVO für juristische Personen im Klageverfahren (8.2.2024 – IX B 113/22)

**BFH:** Keine erste Tätigkeitsstätte von Rettungssanitätern allein aufgrund im Vorhinein aufgestellter monatlicher Dienstpläne mit Schwerpunkt auf einer Rettungswache (8.2.2024 – VI B 46/23)

**Niedersächsisches FG:** Kein Betriebsausgabenabzug einer Influencerin für die Anschaffung bürgerlicher Kleidung und Accessoires (13.11.2023 – 3 K 11195/12)

#### Verwaltung

451 **Senatsverwaltung für Finanzen Berlin:** Eckpunkte zur neuen Grundsteuer ab 2025 – Hebesatz wird nahezu halbiert; Finanzsenator Evers: Wohnen wird in Berlin im Durchschnitt nicht teurer – wie versprochen

#### Aufsatz

Jan Winterhalter, RA, und Lukas Seiling, B.Sc.

#### Einsatz „neuer“ Technologien in der Steuerfunktion – Auseinanderfallen von Theorie und Wirklichkeit?

Seit über 50 Jahren sollen neue Technologien der Digitalisierung, Automatisierung und Computerisierung einen disruptiven Effekt für die Steuerfunktion entfalten. Der Beitrag untersucht die Schwierigkeiten, den tatsächlichen Nutzen „neuer“ Technologien wie KI oder Blockchain festzustellen, und wertet die bisherigen Erkenntnisse zum Praxisgebrauch bei Steuerpflichtigen und Steuerbehörden aus.

#### Entscheidungen

**BFH:** Vorsteuerberichtigung nach § 17 UStG im Dreipersonenverhältnis als Masseverbindlichkeit gemäß § 55 InsO (24.8.2023 – V R 29/21 – dazu BB-Kommentar von

Prof. Dr. Jens M. Schmittmann, RA/FAStR/FAHaGesR/FAInsSanR/StB)

**BFH:** Abgrenzung zwischen Leibrente und dauernder Last bei einer bis zum 31.12.2007 vereinbarten Vermögensübertragung gegen Versorgungsleistungen (15.11.2023 – X R 3/21)

**BFH:** Anwendung des Teileinkünfteverfahrens bei Veräußerungstatbeständen gemäß § 17 EStG (14.11.2023 – IX R 3/23)

#### Neuerscheinung Buch

Deubert/Lewe/Buchholz

#### Beteiligungsbewertung im handelsrechtlichen Jahresabschluss

#### Abbildung in der Handels- und Steuerbilanz

1. Auflage 2024 | Betriebs-Berater Schriftenreihe

Wirtschaftsrecht | 253 Seiten | Softcover | € 89,-

ISBN: 978-3-8005-1822-7 | Infos unter: <https://shop.ruw.de/>

## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

489

#### Rechnungslegung

**ISSB:** Lehrmaterial zu SASB-Standards

**VBA/IFVI:** Methodikentwürfe zu Umwelt- und Sozialauswirkungen

**EFRAG:** Umfrage zu IFRS 16

**DRSC:** Briefing Paper zur elektronischen Nachhaltigkeitsberichterstattung

#### Wirtschaftsprüfung

**IDW:** Statement gegen Rechtsextremismus – Demokratie hat keine Alternative

**IDW:** Stellungnahme zum Arbeitsprogramm des IPSASB

**IDW:** Aktualisierung des IDW PH 9.970.20 zu Prüfungen i. Z. m. der Besonderen Ausgleichsregelung nach dem EnFG

**IDW:** IDW PH 9.970.21 zur Prüfung der zusammengefassten Endabrechnung eines Netzbetreibers i. Z. m. dem Erneuerbare-Energien-Gesetz für das Kalenderjahr 2023

**WPK:** Auslagerung interner Sicherungsmaßnahmen nach § 6 GwG

#### Betriebswirtschaft

**IfM Bonn:** KMU in Deutschland sind im EU-Vergleich größer – und nutzen häufiger Künstliche Intelligenz

### Aufsatz

Dipl.-Kffr. **Melanie Sack**, WPin/StBin

491

#### Cybersicherheit: Herausforderungen für Unternehmen und Wirtschaftsprüfer

Die Bedrohung für Unternehmen im Cyberraum ist so hoch wie nie. Betroffen sind Unternehmen aller Größenklassen und Branchen. Der Beitrag geht darauf ein, wie Unternehmen die Risiken eines Cyberangriffs mit Hilfe des Aufbaus eines Cybersicherheitsmanagementsystems reduzieren können und welche Berichtspflichten sich für Unternehmen ergeben, falls es doch zu einem Angriff kam. Darüber hinaus thematisiert der Aufsatz die Pflichten, die sich für den Wirtschaftsprüfer beim Umgang mit Cyberrisiken in der Abschlussprüfung und in der eigenen WP-Praxis ergeben. Zudem wird aufgezeigt, wie Wirtschaftsprüfer den Vorstand und Aufsichtsrat bei ihren jeweiligen Überwachungstätigkeiten im Bereich der Cybersicherheit unterstützen können.

### Entscheidung

**BFH:** Zur (steuer-)bilanziellen Behandlung eines „Beteiligungsbeitrags“ des Kfz-Händlers zur Absicherung des Restwerttrisikos durch den Hersteller im Rahmen des Leasing-Restwertmodells

496

(13.9.2023 – XI R 20/20 – dazu BB-Kommentar von

**Florian Lechner**, RA)

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

499

#### Entscheidungen

**BAG:** Urlaubsberechnung bei zeitlicher Überschneidung von Krankheit und Kurzarbeit (5.12.2023 – 9 AZR 364/22)

**BAG:** Arbeitnehmerähnliche Person – Tariflicher Ausgleich wegen Minderung der Gesamtvergütung (17.10.2023 – 9 AZR 38/23)

**BAG:** Massenentlassung – Rechtsfolge von Fehlern im Anzeigeverfahren – Divergenzanfrage – Vorlage an den EuGH (1.2.2024 – 2 AS 22/23 (A))

### Aufsätze

**Thomas Hey**, RA/FAArbR, und **Lara Paulina Sander**

500

#### Führt mobiles Arbeiten zum Ende des regionalen Flächentarifvertrages?

Die Anwendbarkeit von Tarifverträgen ergibt sich aus dem entsprechend definierten Geltungsbereich des jeweiligen Tarifvertrags. Dabei ist sowohl der persönliche und fachliche Anwendungsbereich als auch der räumliche Geltungsbereich zu bestimmen. Neben bundesweit geltenden Tarifverträgen werden in Deutschland auch viele Flächentarifverträge geschlossen, deren Anwendbarkeit regional begrenzt ist. Dabei handelt es sich häufig um Vereinbarungen bezüglich der Vergütungsstruktur und insbesondere der Vergütungshöhe. Das weithin präesente mobile Arbeiten stellt dieses Konzept vor Schwierigkeiten, indem eine regionale Zuordnung des von unterschiedlichen Standorten arbeitenden Arbeitnehmers kaum noch möglich ist. Behält man dieses System dennoch bei, erscheinen die daraus entstehenden Ergebnisse bezüglich der unterschiedlichen Arbeitsbedingungen als willkürlich. Somit stellt sich die Frage, ob die verschiedenen Formen des mobilen Arbeitens das Ende des regionalen Flächentarifvertrages erfordern.

**Dr. Christian Zumpf**, RA

503

#### Home Charging: Rechtsfragen beim Laden von Elektrofahrzeugen zuhause

Die E-Mobilität stellt neue Rechtsfragen, wenn das betriebliche Elektrofahrzeug im Rahmen eines Arbeitsverhältnisses als Dienstwagen überlassen wird. Denn bei Dienstwagen ist es gängig, dass die Kraftstoffkosten vom Arbeitgeber getragen werden. Wenn der Arbeitgeber entsprechend auch die Stromkosten übernehmen soll, stellen sich praktische und rechtliche Probleme. Für den Arbeitnehmer ist es wegen der noch langen Ladezeiten bequem, den Akku zu Hause über Nacht zu laden. Doch wie kann dann die Abrechnung über den Arbeitgeber erfolgen? Der Beitrag gibt Antwort auf die Frage.

### 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

**Dr. Jens Freiberg**, WP

#### Klimazielsversprechen von Unternehmen – ein Fall für die Vertrauensfrage

Impressum/Vorschau

VIII

# wohnrechtliche blätter:wobl

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z175

Schwerpunkt:

Das 3. MILG



wohnrechtliche blätter:wobl

Heft 2 Februar 2024  
(37. Jahrgang)

S. 49–101

Aufsätze

Hon.-Prof. Dr. Johannes Stabentheiner  
Die „klassisch“ mietrechtlichen Teile des  
3. Mietrechtlichen Inflationslinderungsgesetzes

49

Mag. Michaela Schinnagl  
Die wohnungsgemeinnützigkeitsrechtlichen  
Neuerungen des 3. Mietrechtlichen Inflations-  
linderungsgesetzes (3. MILG)

62

Rechtsprechung

Nr. 18–31

• MRG

18. Heranziehung einer unrichtigen Kategorie bei  
Mietzinsanhebung: Präklusion der Einwendungen  
des Mieters mangels Überprüfungsantrags  
(OGH 17. 2. 2023, 6 Ob 240/22w)

74

19. Wirkung eines bedingten Vergleichs auf die  
Präklusivfrist des Mietzinsüberprüfungsantrags  
(OGH 14. 4. 2023, 5 Ob 15/23a)

75

20. Anwendbarkeit der Fristverlängerung des  
§ 16 Abs 8 Satz 3 MRG auch bei ungültiger  
Befristungsvereinbarung  
(OGH 29. 8. 2023, 5 Ob 211/22y)

77

21. § 27 Abs 3 MRG: Fortlaufs- oder Ablaufs-  
hemmung bei Mietzinsüberprüfungsverfahren?  
(OGH 28. 3. 2023, 4 Ob 28/23f)

82

• WEG

22. Zur Begründung einer Dienstbarkeit zwecks  
Alleinbenützung von nicht notwendigen allgemeinen  
Teilen der Liegenschaft  
(OGH 31. 5. 2023, 5 Ob 183/22f –  
SenPräsdOGH Hon.-Prof. Dr. Johann Höllwerth)

84

23. Anwendung österreichischen Rechts bei  
Rechtsnachfolge in gemeinsames Wohnungs-  
eigentum (OGH 14. 3. 2023, 5 Ob 209/22d)

87

24. Beauftragung von Gutachten über baurechtliche  
Bewilligungsfähigkeit des Objekts keine Verwal-  
tungsmaßnahme (OGH 31. 1. 2023, 5 Ob 32/22z)

89

• ABGB

25. Irrtumsanfechtung beim Verkauf einer  
Liegenschaft durch eine Gemeinde im Rahmen  
einer Initiative zur Schaffung leistbaren Wohnraums  
(OGH 23. 11. 2022, 7 Ob 156/22z)

91

26. Unmöglichkeit der Leistung infolge  
Unmöglichkeit einer Flächenwidmungsplan-  
änderung (OGH 24. 11. 2022, 9 Ob 89/22m)

92

27. Zum Wucher bei einer Vereinbarung über  
die dringend erforderliche Zustimmung eines  
Miteigentümers (OGH 23. 1. 2023, 5 Ob 104/22p)

93

28. Schadenersatz nach Rückstellung des  
Bestandobjekts (OGH 17. 11. 2022, 9 Ob 79/22s)

96

• Verfahrensrecht

29. Räumungsklage nach Zurückziehung eines  
Begehrens auf Erlassung eines Übergabeauftrags  
unter Anspruchsverzicht: kein identer Streit-  
gegenstand (OGH 17. 1. 2023, 2 Ob 237/22z)

97

• Abgabenrecht

30. Unter § 30 EStG 1988 fällt auch die  
Veräußerung von Grundstücken, die sich im  
außerbetrieblichen Vermögen einer Körperschaft  
befinden (VwGH 25. 5. 2022, Ra 2022/15/0009 –  
Dr. Christian Lenneis)

98

31. Besteuerung der privaten Verwendung  
eines untergeordneten Gebäudeteils  
(VwGH 14. 6. 2022, Ra 2020/15/0085)

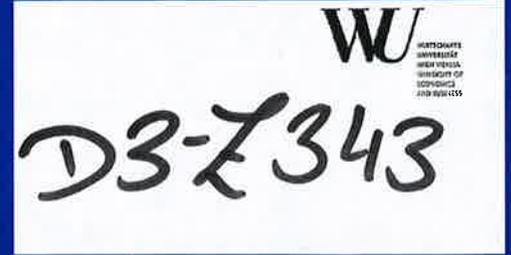
101

Impressum 101

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier–TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

# ESG



Zeitschrift für nachhaltige Unternehmensführung



Herausgeberinnen  
und Herausgeber

Schriftleitung  
Dr. Marc Ruttloff  
Prof. Dr. Eric Wagner

Prof. Dr. Martin Burgi  
Christiane Ecker  
Prof. Dr. Cordula  
Meckenstock  
Prof. Dr. Michael  
Nietsch  
Anja Olsok  
Dr. Carsten Rolle  
Prof. Dr. Dominik  
Schnichels  
Roland Wolf

**Editorial** EU gegen Zwangsarbeit in der Lieferkette – auch ohne CS3D

**Zimmermann** ESG ist ein Strategiethema

**Meder** Die gesellschaftsrechtliche Bereichsausnahme des Art. 1 II d) Rom II-VO bei Haftung einer deutschen Konzernobergesellschaft wegen der Verletzung rechtsträgerübergreifender Verkehrspflichten (Teil 1)

**Interview** „Ökowertpapieren stehen für verbrieft Ökosystemleistungen, derzeit noch mit dem Schwerpunkt Klimaschutz.“

**2/2024** 3. Jahrgang · Seiten 25 bis 60 · 15. Februar 2024

Verlage C.H.BECK und Vahlen München



S450202402

## Inhaltsverzeichnis



### ■ Editorial

Ruttloff/Wagner	EU gegen Zwangsarbeit in der Lieferkette – auch ohne CS3D	25
-----------------	---	----

### ■ Beiträge

Zimmermann	ESG ist ein Strategiethema	26
Meder	Die gesellschaftsrechtliche Bereichsausnahme des Art. 1 II d) Rom II-VO bei Haftung einer deutschen Konzernobergesellschaft wegen der Verletzung rechtsträgerübergreifender Verkehrspflichten (Teil 1)	30

### ■ Rechtsprechung

#### IP/IT/Wettbewerbsrecht

OLG Nürnberg	15.11.2023 – 3 U 1722/23	Werbung mit der besonderen Umweltverträglichkeit eines biologisch hergestellten Weines	34
LG München I	8.12.2023 – 37 O 2041/23	Informationspflichten bei der Bewerbung eines Produktes als klimaneutral	37

#### Internationales Recht

EuGH	11.1.2024 – C-122/22 P	EuGH weist Schadensersatzklage von Dyson endgültig ab	41
------	------------------------	---	----

### ■ Aktuell

Interview: „Ökowertpapieren stehen für verbriefte Ökosystemleistungen, derzeit noch mit dem Schwerpunkt Klimaschutz.“ (Thorsten Permien)	55
Aktuell	57
Das schreiben die anderen	60

# NZA

# Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht

Zweiwochenschrift für die betriebliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Jobst-Hubertus Bauer  
Dr. Susanne Clemenz  
Prof. Dr. Johannes Peter Francken  
Inken Gallner  
Edith Gräfl  
Prof. Dr. Matthias Jacobs  
Dr. Thomas Klebe  
Prof. Dr. Eckhard Krefsel  
Prof. Dr. Mark Lembke  
Prof. Dr. Stefan Lunk  
Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis  
Prof. Dr. Reinhard Richardi  
Ingrid Schmidt  
Prof. Dr. Klaus Schmidt  
Prof. Dr. Jens Schubert  
Prof. Dr. Achim Schunder

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

Mit Blick ins Sozialrecht



## 4/2024

26. Februar 2024

41. Jahrgang S. 217–280

### Aus dem Inhalt

K. Uffmann

**Arbeitsunfähigkeit und deren Bescheinigung –  
ein Rechtsbereich im strukturellen Umbruch** 217

A.-K. Wypych/L. P. Sander

**„Homeoffice-Atteste“ als Arbeitsunfähigkeits-  
bescheinigung?** 228

J. Günther/M. Gerigk/M. Berger

**Die europarechtliche Regulierung von KI im  
arbeitsrechtlichen Kontext** 234

P. Brandt/P. Goffart

**Ist ein Auskunftersuchen nach der DS-GVO  
„unverzüglich“ oder binnen Monatsfrist zu erfüllen?** 240

E. Salamon/L. Iser

**Erreichbarkeit des Arbeitnehmers außerhalb der  
Arbeitszeit – leistungssichernde Nebenpflichten** 242

M. Fuhlrott/K. Fischer

**Wirksame Kündigungen ohne vorherige Massen-  
entlassungsanzeige?** 246

BAG

**Rechtsfolge von Fehlern im Anzeigeverfahren bei  
Massenentlassung – Vorlage an EuGH** 257

BAG

**Außerordentliche Kündigung wegen Verletzung  
der einrichtungsbezogenen Impfpflicht – versuchte  
Täuschung über Impfunfähigkeit** 260

BAG

**Beihilfen im Krankheitsfall als betriebliche Übung –  
Betriebsübergang und Nachwirkung von Kollektiv-  
normen** 271

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z242



4550202404

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

## **NZA Editorial**

**Mark Lembke**  
Rechtsprechungsänderung im Massenentlassungsrecht? III

## **NZA aktuell**

**Wichtige neue Entscheidungen** VI

**Informationen** VII

**Impressum** XXII

## **Aufsätze und Berichte**

**Katharina Uffmann**  
Arbeitsunfähigkeit und deren Bescheinigung – ein Rechtsbereich im strukturellen Umbruch 217

**Artur-Konrad Wypych / Lara Paulina Sander**  
„Homeoffice-Atteste“ als Arbeitsunfähigkeitsbescheinigung? 228

**Jens Günther / Mark Gerigk / Markus Berger**  
Von Algorithmen und Arbeitnehmern: Die europarechtliche Regulierung von KI im arbeitsrechtlichen Kontext 234

**Philipp Brandt / Pascal Goffart**  
Ist ein Auskunftersuchen nach der DS-GVO „unverzüglich“ oder binnen Monatsfrist zu erfüllen? 240

## **Kommentar**

**Erwin Salamon / Laura Iser**  
Erreichbarkeit des Arbeitnehmers außerhalb der Arbeitszeit – leistungssichernde Nebenpflichten 242

**Michael Fuhlrott / Katharina Fischer**  
Wirksame Kündigungen ohne vorherige Massenentlassungsanzeige? 246

## **Buchbesprechungen**

Franzen/Gallner/Oetker, Kommentar zum europäischen Arbeitsrecht (A. Euler) 250

Ascheid/Preis/Schmidt, Kündigungsrecht (J. Oehlschläger) 250

Schaub, Arbeitsrechts-Handbuch (E. Herfs-Röttgen) 251



### Blick ins Sozialrecht

**Oliver Ricken**

Ausnahmen von den Nahtlosigkeitsanforderungen beim Krankengeld	251
Strenge Anforderungen für die nachträgliche Zahlung von freiwilligen Beiträgen zur Rentenversicherung	252
Rückwirkung der Arbeitslosmeldung bei krankheitsbedingter Arbeitsunfähigkeit	252
Kein Erlöschen der Arbeitslosmeldung bei mehr als 6-wöchiger Unterbrechung der Arbeitslosigkeit	252

### Rechtsprechung

#### Arbeitsvertragsrecht

EuGH	18. 01. 2024 – C-218/22	Abgeltung nicht genommenen Urlaubs bei vorzeitigem Ruhestand	253
EuGH	16. 01. 2024 – C-33/22	Verarbeitung personenbezogener Daten durch Untersuchungsausschuss – Datenschutzaufsicht (Ls.)	256
BAG	01. 02. 2024 – 2 AS 22/23 (A)	Rechtsfolge von Fehlern im Anzeigeverfahren bei Massenentlassung – Vorlage an EuGH	257
BAG	14. 12. 2023 – 2 AZR 55/23	Außerordentliche Kündigung wegen Verletzung der einrichtungsbezogenen Impfpflicht – versuchte Täuschung über Impfunfähigkeit	260
BAG	14. 12. 2023 – 2 AZR 66/23	Außerordentliche Kündigung mit Auslauffrist – Täuschung über die ärztliche Feststellung einer vorläufigen Impfunfähigkeit	262
BAG	05. 10. 2023 – 6 AZR 210/22	Arbeitsunfähigkeit bei regelmäßigem Bereitschaftsdienst – Gutschrift auf dem Arbeitszeitkonto	265

#### Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

EGMR	14. 12. 2023 – 59433/18	Kein Streikrecht für verbeamtete Lehrer (Ls.)	271
BAG	19. 09. 2023 – 1 AZR 281/22	Beihilfen im Krankheitsfall als betriebliche Übung – Betriebsübergang und Nachwirkung von Kollektivnormen	271
BAG	18. 10. 2023 – 10 AZR 71/23	Beitragspflicht in der Soka Bau – Zusammenhangstätigkeiten (Akquise und Vertrieb)	276

#### Verfahrensrecht

BAG	09. 05. 2023 – 3 AZR 280/22	Zustellung eines Urteilsentwurfs – nicht korrigierbarer Mangel	279
-----	-----------------------------	--	-----

Das NZA Jahresregister 2023 wird mit Heft 5/2024 ausgeliefert

8 | 2024

45. Jahrgang  
23. Februar 2024  
S. 377-424  
PVSt 8559

# ZIP

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

## Zeitschrift für Wirtschaftsre

DB-Z 197

**Herausgeber:** Prof. Dr. Georg Bitter, Mannheim · Prof. Dr. Moritz Brinkmann, Bonn · Prof. Dr. Jens Koch, Köln · Prof. Dr. Wolfgang Lücke, Leipzig · Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Hanns Prütting, Köln · Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Karsten Schmidt, Hamburg

zip-online.de

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

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



ZIP –  
Zeitschrift für  
Wirtschafts-  
recht

Beratermodul

Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

Mit  
**EWIR 4/2024**

<b>Aufsätze</b>	<b>Benedikt Strobel</b> – Die Verordnungsentwürfe zum digitalen Euro und zu gesetzlichen Zahlungsmitteln ..... 377
	<b>Robin Misterek / Otto Maximilian Roth</b> – Insiderinformationen in Bezug auf Kryptowerte ..... 385
<b>Rechtsprechung</b>	Zur Reichweite des Bankgeheimnisses bei Antrag auf Vorlage von Original-Urkunden zum Beweis der Unechtheit (BGH, Beschl. v. 29.11.2023 – XII ZB 141/22) ..... 395
	Zum Transparenzgebot bei unverbrieften Namensschuldverschreibungen (BGH, Ur. v. 18.1.2024 – III ZR 245/22) ..... 398
	Tragung des Werkstatttrisikos nach einem Verkehrsunfall durch den Schädiger (BGH, Ur. v. 16.1.2024 – VI ZR 253/22) ..... 405
	Fall der Nichterfüllung nach allgemeinem Leistungsstörungenrecht bei Verkauf einer nicht bestehenden Forderung (BGH, Ur. v. 18.10.2023 – VIII ZR 307/20) ..... 409
	Mittelbare Gläubigerbenachteiligung durch Zahlung von Einfuhrumsatzsteuer (BGH, Ur. v. 8.2.2024 – IX ZR 194/22) ..... 414
	EuGH-Vorlage zu den Rechtsfolgen von Fehlern im Anzeigeverfahren bei Massenentlassung (BAG, Beschl. v. 1.2.2024 – 2 AS 22/23 (A)) ..... 422



**ottoschmidt**



86209702408



# Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

## Herausgeber:

Prof. Dr. Georg Bitter, Mannheim · Prof. Dr. Moritz Brinkmann, Bonn · Prof. Dr. Jens Koch, Köln · Prof. Dr. Wolfgang Lücke, Leipzig · Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Hanns Prütting, Köln · Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Karsten Schmidt, Hamburg

## Gründungsherausgeber:

RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

## Herausgeberbeirat:

Prof. Dr. Holger Altmeppen · Prof. Dr. Christian Armbrüster · Vors. Richter am BGH a.D. Prof. Dr. Alfred Bergmann · Prof. Dr. 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. 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](http://zip-online.de)

### Aufsätze

#### **Benedikt Strobel – Die Verordnungsentwürfe zum digitalen Euro und zu gesetzlichen Zahlungsmitteln**

Mitte 2023 hat die Europäische Kommission zwei Vorschläge zu Verordnungen zur Einführung des digitalen Euros sowie zu gesetzlichen Zahlungsmitteln vorgelegt. Damit soll zum einen mit dem digitalen Euro eine dritte Art von Zentralbankgeld eingeführt werden und zum anderen festgelegt werden, was europarechtlich normiert die gesetzlichen Zahlungsmittel sind. Aus beidem ergeben sich potentiell große Auswirkungen auf das geltende Geldsystem. Der Beitrag gibt einen Überblick über die Rechtsfragen. .... 377

#### **Robin Misterek / Otto Maximilian Roth – Insiderinformationen in Bezug auf Kryptowerte – Verhältnis und Reichweite von Art. 7 MAR und Art. 87 MiCAR**

Die neue VO (EU) 2023/1114 über Märkte für Kryptowerte (MiCAR) enthält in Art. 86 ff. ein eigenes Kapitel über „Marktmissbrauch im Zusammenhang mit Kryptowerten“. Damit wird das Insiderrecht zweispurig: Schon bisher galten für einige – aber nicht für alle – Kryptowerte die Ge- und Verbote der VO (EU) 596/2014 über Marktmissbrauch (MAR). Daneben treten nun die insiderrechtlichen Bestimmungen der MiCAR, die einerseits Regelungslücken schließen und andererseits zu schwierigen Abgrenzungsfragen führen. .... 385

### Rechtsprechung

#### **Bank- und Kreditsicherungsrecht**

##### **Zur Reichweite des Bankgeheimnisses bei Antrag auf Vorlage von Original-Urkunden zum Beweis der Unechtheit**

(BGH, Beschl. v. 29.11.2023 – XII ZB 141/22) ..... 395

##### **Wirksamkeit von Klauseln zur Erhebung von Jahresentgelten in Riester-Bausparverträgen**

(LG Frankfurt/M., Ur. v. 5.10.2023 – 2-28 O 93/23) ..... 397



## Inhalt

**Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht**

<b>Zum Transparenzgebot bei unverbrieften Namensschuldverschreibungen</b>	(BGH, Urt. v. 18.1.2024 – III ZR 245/22) .....	398
Zur Bestellung eines Nachtragsliquidators für eine Personenhandelsgesellschaft durch das (Register-)Gericht	(OLG Karlsruhe, Beschl. v. 12.9.2023 – 19 W 40/23 (Wx)) .....	401
Sitz einer Personenhandelsgesellschaft vor Inkrafttreten des MoPeG am Ort der tatsächlichen Leitung der Geschäfte und des Schwerpunkts der unternehmerischen Betätigung	(KG, Beschl. v. 8.5.2023 – 22 W 21/23) .....	403

**Vertrags- und Haftungsrecht**

<b>Tragung des Werkstatttrisikos nach einem Verkehrsunfall durch den Schädiger</b>	(BGH, Urt. v. 16.1.2024 – VI ZR 253/22) .....	405
<b>Fall der Nichterfüllung nach allgemeinem Leistungsstörungenrecht (nicht: kaufrechtliche Gewährleistung) bei Verkauf einer nicht bestehenden Forderung</b>	(BGH, Urt. v. 18.10.2023 – VIII ZR 307/20) .....	409

**Insolvenz- und Sanierungsrecht**

<b>Mittelbare Gläubigerbenachteiligung durch Zahlung von Einfuhrumsatzsteuer</b>	(BGH, Urt. v. 8.2.2024 – IX ZR 194/22) .....	414
Vorsteuerberichtigung bei Organgesellschaft aufgrund erfolgreicher Insolvenzanfechtung durch Organträger	(BFH, Urt. v. 6.12.2023 – XI R 5/20) .....	416
Keine Durchsetzbarkeit von vor Insolvenzeröffnung entstandenem Zahlungsanspruch gegen Schuldner durch Insolvenzverwalter	(OLG Braunschweig, Urt. v. 13.9.2023 – 9 U 14/23) .....	419

**Arbeits- und Sozialrecht**

<b>EuGH-Vorlage zu den Rechtsfolgen von Fehlern im Anzeigeverfahren bei Massenentlassung</b>	(BAG, Vorlagebeschl. v. 1.2.2024 – 2 AS 22/23 (A)) .....	422
--	--	-----

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

EuGH: Gründe für Kündigung eines Arbeitsvertrags sowohl Dauer- als auch befristet Beschäftigten mitzuteilen .....	R4
BGH: Insolvenzanfechtung von Einfuhrumsatzsteuer nicht treuwidrig .....	R4
BGH zur Haftung einer mit Lohnbuchhaltung beauftragten Anwalts-PartG für unterlassene Klärung der Sozialversicherungspflicht .....	R4
OLG Frankfurt: Pflicht des Plattformbetreibers zur Löschung rechtswidrig geposteter Inhalte .....	R4
OLG Frankfurt: Keine Haftung der Bank bei grob fahrlässig freigegebener Überweisung infolge eines Phishing-Angriffs .....	R5

**Was gab's in Brüssel?**

Inkrafttreten des Digitalen-Dienste-Gesetzes .....	R5
--	----

**Entscheiden Sie, wo Sie stehen.**

Die Neuauflage dieses Kommentars hilft Unternehmen, tragfähige Investitionsentscheidungen zu treffen. Er informiert umfassend zu den durch das Fondsstandortgesetz geänderten §§ 9 und 29 GewStG.

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

DB-792



### Editorial: Evgeny Pustovalov

„Empfindliches Ordnungsgeld“ – Der schmale Grat zwischen wenig Risiken und wenig Chancen

#### Herausgeber

Prof. Dr. Helmut Köhler

Prof. Dr. Christian Alexander

#### Wissenschaftlicher Beirat

Prof. Dr. Wolfgang Büscher

Prof. Dr. Franz Hacker

Prof. Dr. Thomas Koch

Prof. Dr. Stefan Leible

Dr. Reiner Münker

In Zusammenarbeit mit der  
Zentrale zur Bekämpfung  
unlauteren Wettbewerbs  
Frankfurt am Main e.V.

**dfv** Mediengruppe  
Frankfurt am Main

- 267 Dr. Martina Schwonke**  
Die Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs zum Markenrecht in den Jahren 2022 und 2023
- 277 Prof. Dr. Jan Eichelberger, LL.M.oec.**  
Kein genereller Ausschluss der Sendeunternehmen von der Privatkopievergütung (§ 87 Abs. 4 UrhG)?
- 280 Rolf Becker und Dipl.-Wirtschaftsjurist Martin Rätze**  
Belehrung über das Widerrufsrecht: Probleme und Lösungsmöglichkeiten – Dritter Akt
- 289 Roman Konertz, LL.M., B.Sc. und Raoul Schönhof, M.Sc., LL.B.**  
Vervielfältigungen und die Text- und Data-Mining-Schranke beim Training von (generativer) Künstlicher Intelligenz
- 296 Dr. Klaus Wiedemann**  
Zur Zulässigkeit personalisierter Preise: Datenschutz- und Antidiskriminierungsrecht als Teil des modernen Wirtschaftsrechts
- 311 Audi/GQ**  
EuGH, Urteil vom 25.01.2024 – C-334/22
- 316 Hewlett Packard Development Company/Senetic**  
EuGH, Urteil vom 18.01.2024 – C-367/21
- 321 Industria de Diseño Textil (Inditex)/Buongiorno Myalert**  
EuGH, Urteil vom 11.01.2024 – C-361/22
- 329 KÖLNER DOM**  
BGH, Beschluss vom 12.10.2023 – I ZB 28/23
- 334 Extreme Durable**  
BGH, Beschluss vom 23.01.2024 – I ZR 205/22
- 340 E2**  
BGH, Urteil vom 09.11.2023 – I ZR 203/22
- 355 Haftung des Plattformbetreibers**  
OLG Frankfurt a. M., Urteil vom 21.12.2023 – 6 U 154/22

## BEITRÄGE

<b>Richterin am BGH Dr. Martina Schwonke, Karlsruhe</b> Die Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs zum Markenrecht in den Jahren 2022 und 2023 .....	267
<b>Prof. Dr. Jan Eichelberger, LL.M.oec., Hannover</b> Kein genereller Ausschluss der Sendeunternehmen von der Privatkopievergütung (§ 87 Abs. 4 UrhG)? .....	277
<b>RA Rolf Becker und Dipl.-Wirtschaftsjurist Martin Rätze, Köln</b> Belehrung über das Widerrufsrecht: Probleme und Lösungsmöglichkeiten – Dritter Akt .....	280
<b>Akad. Rat Roman Konertz, LL.M., B.Sc., Hagen und Raoul Schönhof, M.Sc., LL.B., München</b> Vervielfältigungen und die Text- und Data-Mining- Schranke beim Training von (generativer) Künstlicher Intelligenz .....	289
<b>Dr. Klaus Wiedemann, München</b> Zur Zulässigkeit personalisierter Preise: Datenschutz- und Antidiskriminierungsrecht als Teil des modernen Wirtschaftsrechts .....	296

## RECHTSPRECHUNG

## EuGH

<b>Em akaunt/Zastrahovatelno aktsionerno druzhestvo Armeets</b> AEUV Art. 101 EuGH, Urteil vom 25.01.2024 – C-438/22 .....	305
<b>Audi/GQ</b> VO (EU) 2017/1001 Art. 9 Abs. 2 und Abs. 3 Buchst. a bis c, Art. 14 Abs. 1 Buchst. c EuGH, Urteil vom 25.01.2024 – C-334/22 .....	311
<b>Hewlett Packard Development Company/Senetic</b> AEUV Art. 34, Art. 36; VO (EG) Nr. 207/2009 Art. 13; VO (EU) 2017/1001 Art. 15 EuGH, Urteil vom 18.01.2024 – C-367/21 .....	316
<b>Industria de Diseño Textil (Inditex)/Buongiorno Myalert</b> RL 2008/95/EG Art. 6 Abs. 1 Buchst. c; RL (EU) 2015/2436 Art. 14 Abs. 1 Buchst. c EuGH, Urteil vom 11.01.2024 – C-361/22 .....	321

## BGH

<b>Kollektive Anspruchsdurchsetzung durch Wett- bewerbsverbände wegen wettbewerbswidriger Anschwärzung</b> UWG § 4 Nr. 2, § 8 Abs. 3 Nr. 2 BGH, Urteil vom 23.01.2024 – I ZR 147/22 .....	324
<b>KÖLNER DOM</b> MarkenG § 8 Abs. 2 Nr. 1 BGH, Beschluss vom 12.10.2023 – I ZB 28/23 .....	329
<b>Extreme Durable</b> RL (EU) 2015/2436 Art. 10 Abs. 3 Buchst. b BGH, Beschluss vom 23.01.2024 – I ZR 205/22 .....	334
<b>Elektronisches Dokument; einfache Signatur</b> ZPO § 130a Abs. 3 S. 1 Alt. 2, Abs. 4 S. 1 Nr. 2 BGH, Beschluss vom 30.11.2023 – III ZB 4/23 .....	338
<b>E2</b> UrhG §§ 11, 13, 14, 15, 97 Abs. 2; BGB § 823 Abs. 1; UWG §§ 3, 5, 9 Abs. 1 BGH, Urteil vom 09.11.2023 – I ZR 203/22 .....	340

## KG

<b>Rechtsweg zu den ordentlichen Gerichten</b> SGG § 51 KG, Beschluss vom 24.11.2023 – 5 W 96/23 .....	345
--	-----

## OLG Dresden

<b>Keine Haftung eines DNS-Resolver-Dienstes für Urheberrechtsverletzungen</b> UrhG §§ 15, 19a, 97 Abs. 1 OLG Dresden, Urteil vom 05.12.2023 – 14 U 503/23 .....	349
--	-----

## OLG Düsseldorf

<b>Institut für Einfachheit GmbH</b> HGB § 18 Abs. 2 OLG Düsseldorf, Beschluss vom 15.08.2023 – I-3 Wx 104/23 .....	353
--	-----

## OLG Frankfurt a. M.

<b>Haftung des Plattformbetreibers</b> UWG § 8 Abs. 3 Nr. 2, Abs. 1 S. 1, § 3 Abs. 1, § 3a; VO (EU) Nr. 1308/2013 Art. 78 Abs. 1 Buchst. c, Abs. 2, Anhang VII Teil III Nr. 1, Nr. 6 OLG Frankfurt a. M., Urteil vom 21.12.2023 – 6 U 154/22 .....	355
<b>20% auf alle Termine – Vermittlerin ärztlicher Behandlungsleistungen unterfällt nicht der GOÄ und kann Rabatte anbieten</b> UWG § 3a; GOÄ §§ 1, 5 OLG Frankfurt a. M., Urteil vom 09.11.2023 – 6 U 82/23 .....	363
<b>Bestimmung des gemäß § 3 BuchPrG maßgeblichen Ladenpreises</b> BuchPrG § 3, § 5 Abs. 1; VerlagsG § 21; HGB § 346 OLG Frankfurt a. M., Urteil vom 24.11.2023 – 11 U 150/22 .....	365

## OLG Karlsruhe

<b>Vorschriften der HwO als Marktverhaltensregelung und zu den Anforderungen nach § 13 Abs. 2 Nr. 3 UWG im Hinblick auf Abmahnkostensatz nach § 13 Abs. 3 UWG (hier: verneint)</b> UWG § 3a, § 13 Abs. 2 Nr. 3, Abs. 3; HwO § 1 Abs. 1 S. 1, Abs. 2, § 1 Abs. 2, Anl. A Nr. 38 OLG Karlsruhe, Urteil vom 10.01.2024 – 6 U 28/23 .....	368
--	-----

## OLG Köln

<b>Apotheken-Lieferservice</b> UWG § 3a; LÖG NW § 7 Abs. 2; Feiertagsgesetz NW § 3; ApoBetrO § 23 OLG Köln, Urteil vom 12.01.2024 – 6 U 65/23 .....	377
<b>Mikrogur Plus</b> UWG §§ 3, 3a, 8 Abs. 1; Biozidprodukte-VO (EU) Nr. 582/2012 Art. 3 Abs. 1 lit. i), Art. 95 Abs. 2 OLG Köln, Urteil vom 17.11.2023 – 6 U 105/23 .....	381
<b>Fußgymnastiksandalen</b> UrhG §§ 97 Abs. 1, 2 Abs. 1 Nr. 4, Abs. 2 OLG Köln, Urteil vom 26.01.2024 – 6 U 89/23 .....	387

## OLG Nürnberg

<b>Titelerschleichung</b> UWG § 4 Nr. 4, § 5 Abs. 1 OLG Nürnberg, Beschluss vom 14.08.2023 – 3 W 1525/23 .....	396
---	-----

## LG Hannover

<b>Preiswerbung von Fahrschulen</b> UWG §§ 3, 3a; FahriG § 32 Abs. 2; ZPO § 139 LG Hannover, Beschluss vom 06.11.2023 – 18 O 137/23 .....	402
---	-----

## LG Köln

<b>Strompreisbremse</b> UWG § 3a; StromPBG § 12 LG Köln, Urteil vom 30.11.2023 – 81 O 21/23 .....	402
---	-----

## LG München I

<b>Informationspflichten bei der Werbung mit Green Claims</b> UWG §§ 5, 5a LG München I, Urteil vom 08.12.2023 – 37 O 204/23 .....	405
--	-----

## LEITSÄTZE .....

## BUCHBESPRECHUNG

<b>Prof. Dr. Annette Kur, München</b> Zentek, Sabine/Gerstein, Hans Joachim (Hrsg.): DesignG mit Gemeinschaftsgeschmacksmusterrecht – Handkommentar .....	409
--	-----

**Welches «Too-big-to-fail»-Regime braucht die Schweiz?**  
Reto Schiltknecht

**Are Credit Institutions in the Banking Union (BU) Resolvable?**  
Christos V. Gortsos

**Bonus als Risiko – Zur Regulierung der variablen Vergütung von Bankorganen**  
Christoph B. Bühler

**Bail-in-Bonds**  
David Billeter

**Neuerungen in der Einlagensicherung**  
Gregor Frey

**Schutz der Kundenvermögen durch Segregation**  
Lukas Fahrländer

**Verfügt die FINMA über genügend wirksame und scharfe Instrumente gegen (höchste) Bankmanager?**  
Nina Reiser

## Berichterstattung | Comptes-rendus

**Recent developments in Swiss competition law**  
Adrien Alberini | Christian Bovet



SZW /  
RSDA

Herausgeber:

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

Schriftleiterin:

Charlotte M. Baer

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

# Inhalt | Table des matières

## Editorial

Christoph B. Bühler

1

## Beiträge | Contributions

### Welches «Too-big-to-fail»-Regime braucht die Schweiz?

Reto Schiltknecht

4

### Are Credit Institutions in the Banking Union (BU) Resolvable?

Christos V. Gortsos

17

### Bonus als Risiko – Zur Regulierung der variablen Vergütung von Bankorganen

Christoph B. Bühler

30

### Bail-in-Bonds

David Billeter

40

### Neuerungen in der Einlagensicherung

Gregor Frey

58

### Schutz der Kundevermögen durch Segregation

Lukas Fahrländer

63

### Verfügt die FINMA über genügend wirksame und scharfe Instrumente gegen (höchste) Bankmanager?

Nina Reiser

80

## Berichterstattung | Comptes-rendus

### Recent developments in Swiss competition law

Adrien Alberini | Christian Bovet

98

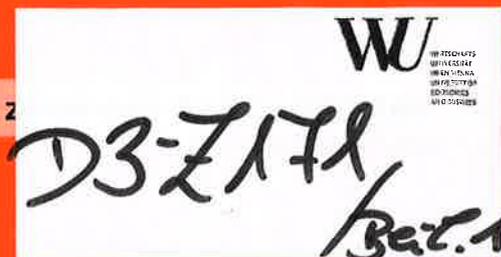
### Autorenverzeichnis | Liste des auteurs

109



# NJW Spezial

Die wichtigsten Informationen zu z



## Ständige Autoren

Daniel Benkert  
Stephan Beukelmann  
Michael Dahl  
Christian Dahns  
Michael Drasdo  
Dirk Figgner  
Martin Haußleiter  
Maximilian Heim  
Dieter Leuring  
Friederike Quaisser  
Wolfgang Roth  
Daniel Rubner  
Norbert Schneider  
Barbara Schramm  
Rudi Seckel  
Marc Steffen  
Robert von Steinau-Steinrück  
Raul Taras

## Aus dem Inhalt

### Miet- und Immobilienrecht

M. Drasdo, Privilegierte Baumaßnahmen – Eigentumswohnungsmieters Recht 97  
Beschlusskompetenzen außerhalb des WEG – Das „Heizungsgesetz“ 99

### Familienrecht

Vertretung des Kindes beim streitigen Wechselmodell 100  
Gesteigerte Unterhaltsverpflichtung bei Umschulung 100

### Erbrecht

W. Roth, Aktuelle Praxisfragen zur Grabpflege 103  
Verfügungen des Testamentsvollstreckers vor Amtsannahme 104

### Verkehrsrecht

Keine Haftung aus der Betriebsgefahr bei ungeklärter Brandursache 105  
Unfall bei Vorbeifahrt an im Einsatz befindlichen Müllabfuhrfahrzeug 106

### Baurecht

D. Rosendahl, Verjährung – Das Handelsregister und Zustellung „demnächst“ 108  
Unwirksame Abnahmeklausel – Verjährung oder Verwirkung? 109

### Gesellschaftsrecht

Stimmverbot bei Beschlussfassung über Ersatzansprüche 111  
Wirecard – Keine Haftung der BaFin wegen angeblich fehlerhafter Aufsicht 111

### Arbeitsrecht

R. von Steinau-Steinrück/P. S. Kurth, Zukunft unterschiedlicher Gehälter 114  
Abberufung eines Abfallbeauftragten 115

### Insolvenzrecht

Abführungspflicht auch bei überobligatorischer Selbstständigkeit 117  
Rechtsfolgen der Anfechtung nur des Verpflichtungsgeschäfts 118

### Strafrecht

M. Heim, Verkehrssicherungspflichtverletzung – Kausalität und Zurechnung 120  
Begriff der Vereinigung beim Verstoß gegen ein Vereinigungsverbot 121

### Verfahrens- und Kostenrecht

Kostenerstattungsantrag für mehrere Kostengläubiger 123  
Haftung unterlegener Streitgenossen nach Kopfteilen 123

### Anwalt und Kanzlei

C. Dahns, Einfluss des datenschutzrechtlichen Auskunftsrechts auf § 50 BRAO 126  
Bezeichnung eines Kollegen als „fetten Anwalt“ und „Rumpelstilzchen“ 127



C.H. BECK

4/2024

22. Februar 2024



L150202404

## Inhalt

### Miet- und Immobilienrecht

Von Michael Drasdo

<i>M. Drasdo</i> , Privilegierte Baumaßnahmen – Eigentumswohnungsmieters Recht. . . . .	97
„Mietpreisbremse“ – Kosten des Inkassodienstleisters (BGH) . . . . .	98
Untervermietung von Zimmern in der „Nebenwohnung“ (BGH) . . . . .	98
Eigenbedarf in Familien-GbR „schlägt“ Umwandlungsschutz! (LG Berlin) . . . . .	98
Gesetzes Last – Verwalters Grundvergütung oder „Sonderleistung“? (AG München) . . . . .	99
Beschlusskompetenzen außerhalb des WEG – Das „Heizungsgesetz“ . . . . .	99

### Familienrecht

Von Martin Haußleiter und Barbara Schramm

Vertretung des Kindes beim streitigen Wechselmodell (OLG Hamburg) . . . . .	100
Gesteigerte Unterhaltsverpflichtung bei Umschulung (OLG Brandenburg) . . . . .	100
Bezugsrecht des Kindergelds im Wechselmodell (OLG Hamm) . . . . .	101
Anpassung des VA aufgrund Wiederheirat und Familienunterhalt (OLG Braunschweig) . . . . .	101
Zwingende Anhörung bei Umgangsverfahren (OLG Frankfurt a. M.) . . . . .	102

### Erbrecht

Von Wolfgang Roth

<i>W. Roth</i> , Aktuelle Praxisfragen zur Grabpflege. . . . .	103
Verfügungen des Testamentsvollstreckers vor Amtsannahme (OLG München) . . . . .	104
Grabpflegepflicht des Vermächtnisnehmers ist unvererblich (AG München) . . . . .	104

### Verkehrsrecht

Von Dirk Figgner und Friederike Qualsser

Keine Haftung aus der Betriebsgefahr bei ungeklärter Brandursache (BGH) . . . . .	105
Unfall bei Vorbeifahrt an im Einsatz befindlichen Müllabfuhrfahrzeug (BGH) . . . . .	106
Behandlung psychisch vermittelter Unfallfolgen (OLG München) . . . . .	107

### Baurecht

Von Rudi Seckel und Marc Steffen

<i>D. Rosendahl</i> , Verjährung – Das Handelsregister und Zustellung „demnächst“ . . . . .	108
Unwirksame Abnahmeklausel – Verjährung oder Verwirkung? (BGH) . . . . .	109
Keine Abrechnung mehr nach der HOAI! (OLG Düsseldorf) . . . . .	110
Nachweis des Verzugsschadens nur bei Vorlage von Unterlagen (OLG Düsseldorf) . . . . .	110

### Gesellschaftsrecht

Von Dieter Leuring und Daniel Rubner

Stimmverbot bei Beschlussfassung über Ersatzansprüche (BGH) . . . . .	111
Wirecard – Keine Haftung der BaFin für angeblich fehlerhafte Aufsicht (BGH) . . . . .	111
Aussetzung des Eintragungsverfahrens bei Klage nicht zwingend (KG) . . . . .	112
Voraussetzungen der faktischen Geschäftsführung (OLG Köln) . . . . .	113

**Arbeitsrecht**

Von Daniel Benkert und Robert von Steinau-Steinrück

*R. von Steinau-Steinrück/P. Kurth*, Sind unterschiedliche Gehälter doch zukunftsfähig? ..... 114  
 Abberufung eines Abfallbeauftragten (BAG) ..... 115  
 Einladungspflicht zum Vorstellungsgespräch – Ersatzterminangebot (BAG) ..... 116  
 Außerordentliche Kündigung bei Täuschung über Impfunfähigkeit (BAG) ..... 116

**Insolvenzrecht**

Von Michael Dahl und Raul Taras

Abführungspflicht auch bei überobligatorischer Selbstständigkeit (BGH) ..... 117  
 Rechtsfolgen der Anfechtung nur des Verpflichtungsgeschäfts (BGH) ..... 118  
 Reichweite des § 39 I Nr. 5 InsO bei Treuhandabrede (OLG Brandenburg) ..... 118  
 Aufrechnungsrecht von Energiekunden (AG Düsseldorf) ..... 119

**Strafrecht**

Von Stephan Beukelmann und Maximilian Heim

*M. Heim*, Verkehrssicherungspflichtverletzung – Kausalität und Zurechnung. .... 120  
 Begriff der Vereinigung beim Verstoß gegen ein Vereinigungsverbot (BGH) ..... 121  
 Entscheidung über Wirksamkeit der Rechtsmittelrücknahme (BGH) ..... 121  
 Erscheinenspflicht – Einmal entbunden, immer entbunden (BGH) ..... 121  
 Konkurrenzverhältnis von Bedrohung und versuchter Nötigung (BGH) ..... 122  
 Zustellungsvollmacht und Verweis auf Geschäftsverteilungsplan (LG Karlsruhe) ..... 122

**Verfahrens- und Kostenrecht**

Von Norbert Schneider

Kostenerstattungsantrag für mehrere Kostengläubiger (OLG Brandenburg) ..... 123  
 Haftung unterlegener Streitgenossen nach Kopfteilen (OLG München) ..... 123  
 Keine fiktive Termingebühr bei einstweiliger Anordnung (OVG Berlin-Brandenburg) ..... 124  
 Gegenstandswert einer Streitwertbeschwerde (OVG Münster) ..... 125

**Anwalt und Kanzlei**

Von Christian Dahns

*C. Dahns*, Einfluss des datenschutzrechtlichen Auskunftsrechts auf § 50 BRAO ..... 126  
 Bezeichnung eines Kollegen als „fetten Anwalt“ und „Rumpelstilzchen“ (BVerfG) ..... 127  
 Höhere Ausbildungsvergütung für ReFa und ReNo empfohlen ..... 127

ISSN 1613-4621

**NJW Spezial**  
**Die wichtigsten Informationen zu speziellen Rechtsgebieten**

**Schriftleitung:**

Rechtsanwalt *Tobias Freudenberg*, Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a. M., Postanschrift: Postfach 11 02 41, 60037 Frankfurt a. M., Telefon: (0 69) 75 60 91-0, Telefax: (0 69) 75 60 91-49. E-Mail: njw@beck-frankfurt.de Internet: www.njw.de

**Redaktion:**

Rechtsanwältin *Nathalie Dennier* (Verkehrsrecht); Rechtsanwältin *Dr. Melanie Döge, LL.M.* (Gesellschaftsrecht); Rechtsanwalt *Michael Dollmann* (Koordination und Schlussredaktion); Rechtsanwalt *Tobias Freudenberg* (Insolvenzrecht); Rechtsanwältin *Anje Glinski* (Anwalt und Kanzlei); Rechtsanwältin *Trina*

*Huth* (Familienrecht); Rechtsanwalt *Dr. Andreas Kappus* (Miet- und Immobilienrecht); Rechtsanwältin *Dr. Maria Naucke-Lömkler* (Erbrecht); Rechtsanwältin *Dr. Susanne Reinemann* (Verfahrens- und Kostenrecht); Rechtsanwalt *Prof. Dr. Achim Schunder* (Arbeitsrecht); Rechtsanwältin *Dr. Monika Spiekermann* (Baurecht); Rechtsanwalt *Dr. Stephan Tausch* (Strafrecht).

**Redaktionsrichtlinie C.H.BECK:**

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

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

im Hinblick auf Datenbanken und 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.

**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: PBKND333XXX.

Amtsgericht München, HRA 48 045. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

**Erscheinungsweise:** Zweimal im Monat als Beilage zur NJW.

**Bezugspreise:** Der Bezugspreis von NJW Spezial ist im Bezugspreis von NJW enthalten.

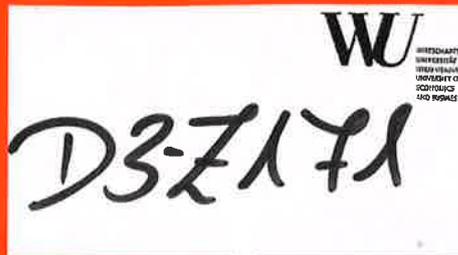
Jahresteierteile und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar. Hinweise zu Preiserhöhungen finden Sie in den beck-shop AGB unter Ziff. 10.4.

**Druck:** Mayr Miesbach GmbH, Am Windfeld 15, 83714 Miesbach.



# 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

Mit Beilage:  
NJW-Spezial Heft 4/2024



## Aus dem Inhalt

<i>J. Hoffmann</i> Auslegung im Verbraucherdarlehensrecht	537
<i>E. Wagner / M. Ruttloff / F. Schuler</i> ESG-Pflichten in der Rechtsprechung	543
<i>M. Zimmer</i> Nachweis bei Verfügungen des Testamentsvollstreckers	548
<i>B. Füssenich</i> Die Entwicklung des Steuerrechts	551
<i>S. Sajuntz</i> Die Entwicklung des Presse- und Äußerungsrechts	557
<i>J. F. Lindner</i> Weiterentwicklung des Verhältnismäßigkeitsgrundsatzes	564
<i>EuGH</i> Gerichtsstand bei Verbrauchersachen – „anderer Vertragspartner“ (Anm. <i>F. Rieländer</i> )	569
<i>BGH</i> Sinndeutung einer Äußerung – Ehe-Tragödie	585
<i>BGH</i> Aufklärungspflichten bei möglicher Erweiterung einer geplanten Operation (Anm. <i>M. Vogeler</i> )	589
<i>BGH</i> Musterfeststellungsklage in Insolvenz – Energieversorger	599
<i>BGH</i> Einflussnahme auf Strafunmündigen – Anstiftung und mittelbare Täterschaft	604

## Aus NJW-aktuell

Interview

IStGH ohne  
Deutsche

Forum

Vertragsfreiheit  
statt Kindeswohl?

Haftung

Anwaltliche  
Arbeitsteilung

# 9/2024

22. Februar 2024  
77. Jahrgang S. 537-616  
www.njw.de



0150202409

# INHALT

## Aufsätze

Jochen Hoffmann

### **Gespaltene oder einheitliche Auslegung im Verbraucherdarlehensrecht**

537

Der EuGH legt die fast wortgleichen Regelungen der Verbraucherkredit- und der Wohnimmobilienkreditrichtlinie unterschiedlich aus. Da beide in § 501 I BGB umgesetzt sind, kommen eine einheitliche und eine gespaltene Auslegung in Betracht. Der Beitrag plädiert für die erste Variante.

Eric Wagner / Marc Ruttloff / Florian Schuler

### **Orientierungspunkte der Rechtsprechung für ESG-Pflichten**

543

Aufgrund einer Vielzahl neuer Gesetze im Bereich ESG sind zunehmend auch die Gerichte hiermit befasst. Der Beitrag gibt einen Überblick über eine Auswahl zentraler Entwicklungen und Tendenzen in der Rechtsprechung, aufgeteilt nach den Themenfeldern Umwelt, Soziales und Unternehmensführung.

## Zur Rechtsprechung

Maximilian Zimmer

### **Verfügungen des Testamentsvollstreckers über Grundbesitz ohne Vorlage des Zeugnisses** (BGH NJW 2024, 580)

548

## Bericht

Bert Füssenich

### **Die Entwicklung des Steuerrechts im zweiten Halbjahr 2023**

551

Sascha Sajuntz

### **Die Entwicklung des Presse- und Äußerungsrechts im Jahr 2023**

557

## Forum

Josef Franz Lindner

### **Thesen zur Weiterentwicklung des Verhältnismäßigkeitsgrundsatzes**

564

## Buchbesprechungen

**Müller-Glöge / Preis / Gallner / Schmidt: Erfurter Kommentar zum Arbeitsrecht** (Daniel Stach)

568

## NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Rubrikenmarkt	22
Sondervoten in Schiedsverfahren? C. Armbrüster		IStGH ohne deutsche Richterin S. Bock		web.report	24
Agenda	6	Forum	15	Stellenmarkt	25
Meldungen/Kolumne	7	Ein kühner Plan M. Oldenburger		Beck'sche Zeitschriften	40
Gesetzgebung	8	Haftungsseite	17	Buchhinweise	42
Rechtsprechung in Kürze	8	Verantwortung im anwaltlichen Zusammenspiel I. Willems		Personalien	44
Entscheidung der Woche	9	Ausbildung und Karriere Der dritte Mann J. Jahn	19	Heftvorschau/Impressum	46

# INHALT

## Rechtsprechung

### Europäische Gerichte

EuGH 14.09.23 – C-821/21  
**Gerichtsstand bei Verbrauchersachen – „anderer Vertragspartner“** (Anm. F. Rieländer) 569

### Verfassungsgerichte

BVerfG 05.12.23 – 2 BvR 1749/20  
**Durchsuchung einer Wohnung wegen sogenannter Adbusting-Aktion** 575

BVerfG 15.11.23 – 1 BvR 52/23  
**Durchsuchung zur Ermittlung der Einkommensverhältnisse des Beschuldigten** 578

### Zivilgerichte

BGH 19.10.23 – V ZB 8/23  
**Pflicht zur Vorlage eines Testamentsvollstreckerzeugnisses im Grundbuchverfahren** 580

BGH 01.08.23 – VI ZR 307/21  
**Anforderungen an die Sinndeutung einer Äußerung – Ehe-Tragödie** 585

BGH 24.10.23 – VI ZR 1074/20  
**Berichterstattung über Formel-1-Weltmeister – Kreuzzeichen bei Verabschiedung** 587

BGH 21.11.23 – VI ZR 380/22  
**Aufklärungspflichten bei möglicher Erweiterung einer geplanten Operation** (Anm. M. Vogeler) 589

BGH 20.09.23 – XII ZB 177/22  
**Widerruf eines Anerkenntnisses und Kindesunterhalt bei hohem Einkommen** 593

BGH 27.07.23 – IX ZR 267/20  
**Musterfeststellungsklage in Insolvenz eines Energieversorgers** 599

### Strafgerichte

BGH 13.09.23 – 5 StR 200/23  
**Einflussnahme auf Strafmündigen – Anstiftung und mittelbare Täterschaft** 604

LG Nürnberg-Fürth 06.12.23 – 12 Qs 77/23  
**Reichweite eines Durchsuchungsbeschlusses – Kinderzimmer** 607

### Verwaltungsgerichte

VGH München 21.08.23 – 12 BV 23.725  
**Auskunftsanspruch gegen Buchungsplattform – mögliche Zweckentfremdung** 609

### Arbeitsgerichte

BAG 14.12.23 – 2 AZR 55/23  
**Fristlose Kündigung wegen Verletzung der einrichtungsbezogenen Impfpflicht** 613

### Finanzgerichte

BFH 14.11.23 – IX R 13/23  
**Keine Nutzung zu eigenem Wohnzweck bei Überlassung an (Schwieger-)Mutter** 615



## Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 4/2024

Miet- und Immobilienrecht  
Privilegierte Baumaßnahmen und Eigentumswohnungsmiete

Familienrecht  
Vertretung des Kindes beim streitigen Wechselmodell

Erbrecht  
Aktuelle Praxisfragen zur Grabpflege

Verkehrsrecht  
Haftung – Betriebsgefahr bei ungeklärter Brandursache

Baurecht  
Verjährung – Handelsregister und Zustellung „demnächst“

Gesellschaftsrecht  
Stimmverbot bei Beschlussfassung über Ersatzansprüche

Arbeitsrecht  
Zukunft unterschiedlicher Gehälter

Strafrecht  
Einordnung der Verletzung von Verkehrssicherungspflichten

Anwalt und Kanzlei  
Datenschutzrechtliches Auskunftsrecht und § 50 BRAO

Alle Rubriken  
Rechtsprechungsübersichten