

# BBK

6

15.3.2024

www.nwb.de

- 251 **Gesetzgebung**  
Gesellschaftsrechtliche Neuerungen durch das MoPeG  
ab dem 1.1.2024 – Steuerrechtliche Praxisfragen  
Daniela Stephan und Benedikt Hoffmann
- 261 **Außenprüfung**  
Überblick über die Reform der Betriebsprüfung –  
Auswirkungen für die Praxis  
Daniel Denker
- 274 **Controlling**  
Auftragsbezogene Projektkalkulation –  
Beispiel und Excel-Arbeitshilfe zum Einstieg  
Jörgen Erichsen  
**NWB Datenbank** Beitrag inklusive elektronischer Arbeitshilfe
- 282 **Buchführungs-Seminar**  
Teilwertabschreibung auf hybride Anleihen  
Udo Cremer
- 244 **Kurznachrichten**  
Betriebsbezogener Höchstbetrag nach § 7g EStG  
Anschaffungsnahe Aufwendungen nach Brandschaden  
Pauschalsteuer nach § 37b EStG bei Anmietung von  
VIP-Logen  
BMF nimmt zu § 14c UStG bei Rechnungen an  
Endverbraucher Stellung  
Umsatzsteuer bei Rechnung im Rahmen der Realteilung

**Herausgeber:**

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




**KURZNACHRICHTEN**

- 244 Steuerrecht aktuell  
Bernd Rätke

**BEITRÄGE**

- 251 Gesetzgebung  
**Gesellschaftsrechtliche Neuerungen durch das MoPeG ab dem 1.1.2024**  
Daniela Stephan und Benedikt Hoffmann  
► Kurzfassung NWB HAAAJ-60843
- 261 Außenprüfung  
**Überblick über die Reform der Betriebsprüfung**  
Daniel Denker  
► Kurzfassung NWB RAAAJ-60844

- 274 Controlling  
**Auftragsbezogene Projektkalkulation**  
Jörgen Erichsen  
► Kurzfassung NWB BAAAJ-60845

**BUCHFÜHRUNGS-SEMINAR**

- 282 **Teilwertabschreibung auf hybride Anleihen**  
Udo Cremer  
► Kurzfassung NWB LAAAJ-60846
- 288 Impressum

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

# VERGABERECHT

D3-2127

RECHT UND PRAXIS DER ÖFFENTLICHEN AUFTRAGSVERGABE

Februar 2024 / Heft 1, Seiten 1–52 (24. Jahrgang)

## Kurznachrichten

### Aufsätze

- 6 ESG im Vergaberecht und in der Praxis  
(Erich R. Hoffmann)

### Judikatur

- 11 Fehlende Informationen führen nicht zu einer Unkalkulierbarkeit
- 14 Weil nicht sein kann, was nicht sein darf. Zur gesetzeskonformen Auslegung von Ausschreibungsunterlagen.
- 18 Eine eindeutige Festlegung führt zu einer eindeutigen Entscheidung – Zum Beurteilungsspielraum bei ausschreibungswidrigen Angeboten
- 22 Eine mangelhafte Begründung des Widerrufs reicht für eine Feststellung der Rechtswidrigkeit und dessen Unwirksamklärung nicht aus
- 26 Das Ende des Pauschalgebührensysteams? Normenkontrolle anhand EuGH C-274/21 ua *EPIC Financial Consulting*
- 31 Zurückweisung des Antrags auf Nichtigerklärung der Nichtzulassung zum Verhandlungsverfahren
- 34 Die Vergabe einer Konzession für Mineralwasser
- 37 Seilbahnen als öffentliches Verkehrsmittel

Herausgeber: Michael Breitenfeld, Stephan Heid

# INHALT

---

## EDITORIAL

- 1 (Konzern)zentrale Beschaffung grenzüberschreitend

## KURZNACHRICHTEN

- 5 Überblick über Ereignisse und Entwicklungen der letzten Wochen im Vergabegeschehen

## AUFSÄTZE

- 6 ESG im Vergaberecht und in der Praxis  
Erich R. Hoffmann

## JUDIKATUR

### VwGH

- 11 Fehlende Informationen führen nicht zu einer Unkalkulierbarkeit  
VwGH 29. 6. 2023, Ra 2020/04/0109 (Beatrix Lehner)
- 14 Weil nicht sein kann, was nicht sein darf. Zur gesetzeskonformen Auslegung von Ausschreibungsunterlagen.  
VwGH 3. 8. 2023, Ra 2020/04/0134 (Berthold Hofbauer / Christina Kefer)
- 18 Eine eindeutige Festlegung führt zu einer eindeutigen Entscheidung – Zum Beurteilungsspielraum bei ausschreibungswidrigen Angeboten  
VwGH 3. 8. 2023, Ra 2020/04/0110 und 0111 (Stefan Reisinger / Stefan Mathias Ullreich)
- 22 Eine mangelhafte Begründung des Widerrufs reicht für eine Feststellung der Rechtswidrigkeit und dessen Unwirksamklärung nicht aus  
VwGH 24. 8. 2023, Ro 2020/04/0029, Ra 2020/04/0148 (Christof Schönfelder / Emanuel Varvaroi)

### BVwG

- 26 Das Ende des Pauschalgebührensysteams? Normenkontrolle anhand EuGH C-274/21 ua *EPIC Financial Consulting*  
BVwG 29. 9. 2023, W131 2241615-4/17Z und W131 2241627-4/17Z (Alexander Sporer)

### LVwG

- 31 Zurückweisung des Antrags auf Nichtigerklärung der Nichtzulassung zum Verhandlungsverfahren  
VWG Wien vom 13. 7. 2023, VGW-123/072/7698/2023-17 (Michael Breitenfeld)

### EuGH

- 34 Die Vergabe einer Konzession für Mineralwasser  
EuGH 21. 9. 2023, C-510/22 (Hubert Reisner)
- 37 Seilbahnen als öffentliches Verkehrsmittel  
EuGH 19. 10. 2023, C-186/22 (Hubert Reisner)

## LEITSATZSAMMLUNG (RPA-Slg-Int 1–2; RPA-Slg 2024/1–16)

## SERVICE-TEIL

- 49 Buchbesprechung
- 50 Herausgeber / Schriftleiter / Herausgeber-Beirat
- 51 Autoren
- 52 Impressum

Zitierbeispiele: *Casati*, RPA 2020, Seite; RPA-Slg 2020/2, Seite; RPA-Slg-Int 2020/2, Seite

1/2024

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-2331

## Zeitschrift für Gesetzgebung

39. Jahrgang

Vierteljahresschrift für staatliche, kommunale  
und europäische Rechtsetzung

15. März 2024  
S. 1-102

**Schriftleitung:** Prof. Dr. Hans-Günter Henneke **Herausgeber:** Prof. Dr. Giovanni Biaggini · Dr. Winfried Brechmann · Prof. Dr. Hans-Günter Henneke · Dr. Jürgen Hensen · Prof. Dr. Hermann Hill · Prof. Dr. Hans Hofmann · Dr. Gerald Kretschmer · Dr. Clemens Ladenburger · Prof. Dr. Georg Lienbacher · Nathanael Liminski · Rainer Robra · Prof. Dr. Matthias Ruffert · in Verbindung mit der Deutschen Gesellschaft für Gesetzgebung e.V.

- > **Björn Schiffbauer** – Die Außengrenzen der Europäischen Union und das Völkerrecht ..... 1
- > **Julius Rudolph** – Resilienter Parlamentarismus ..... 21
- > **Hans-Günter Henneke** – War die Haushaltskrise unvermeidbar? ..... 38
- > **Irene Vorholz** – Systemgerechte Umsetzung statt unnötiger Verwaltungsreform ..... 52
- > **Volker Boehme-Neßler** – Nerds als Gesetzgeber? Zur Herausforderung der Verfassung durch Algorithmen und KI .... 66
- > **Florian Grotz** – Welche fachlichen und persönlichen Voraussetzungen braucht ein Minister? ..... 75
- > **Christian Waldhoff** – Politik und Gesetzgebung in Zeiten der Schuldenbremse ..... 83



C.F. Müller

zg-online.de



286202512401



# Zeitschrift für Gesetzgebung

39. Jahrgang | Heft 1 |



## Inhalt

zg-online.de

### Aufsätze

**Björn Schiffbauer – Die Außengrenzen der Europäischen Union und das Völkerrecht** – Aspekte einer territorialen Sicherungsbefugnis im Mehrebenensystem ..... 1

**Julius Rudolph – Resilienter Parlamentarismus** – Zur Stärkung der Stellung des Deutschen Bundestages und seiner Ausschüsse im Lichte von Parlamentsfunktionen und Abgeordnetenstatus ..... 21

### Forum

**Hans-Günter Henneke – War die Haushaltskrise unvermeidbar?** – Zur Empfehlung einer „unabhängigen Überwachung der Schuldenbremse in Deutschland“ ..... 38

**Irene Vorholz – Systemgerechte Umsetzung statt unnötiger Verwaltungsreform** – Ein Werkstattbericht zur neuen Kindergrundsicherung ..... 52

**Volker Boehme-Nefzler – Nerds als Gesetzgeber? Zur Herausforderung der Verfassung durch Algorithmen und KI** ..... 66

**Florian Grotz – Welche fachlichen und persönlichen Voraussetzungen braucht ein Minister?** – Ein Regelungsvorschlag aus Thüringen ..... 75

### Rechtsprechung

**Christian Waldhoff – Politik und Gesetzgebung in Zeiten der Schuldenbremse** – Zum Urteil des BVerfG zum zweiten Nachtragshaushaltsgesetz 2021 ..... 83

### Literatur

**Rudolf Wendt – Handbuch Recht der Kommunalfinanzen. Finanzverfassungsrechtliche Stellung der kommunalen Ebene, kommunale Abgaben und andere Einnahmen, kommunaler Finanzausgleich.** ..... 94



VOLUME 49 | NO.1 | FEBRUARY 2024

# EUROPEAN LAW REVIEW

**EDITORS:** Panos Koutrakos and Alicia Hinarejos

**CONSULTANT EDITOR:** Anthony Arnall

**BOOK REVIEWS EDITOR:** Thomas Horsley

## EDITORIAL

**New EU Initiatives about Economic Security  
(or the Challenges of Formulating a Policy)**

## ARTICLES

**Retained EU Law: Purposive Interpretation  
when the Constitutional Architecture  
Changes**

*Philip Sales*

**Mandatory and Overriding Mandatory  
Provisions as Double Insurances in  
Consumer Protection**

*Zhen Chen*

**GDPR Fines: Methodology, Proportionality  
and the Pursuit of Effectiveness**

*Mark Konstantinidis*

# European Law Review

Issue 1 February 2024



## Table of Contents

### Editorial

New EU Initiatives about Economic Security (or the Challenges of Formulating a Policy) 1

### Articles

Retained EU Law: Purposive Interpretation when the Constitutional Architecture Changes  
*Philip Sales* 3

Mandatory and Overriding Mandatory Provisions as Double Insurances in Consumer Protection  
*Zhen Chen* 15

GDPR Fines: Methodology, Proportionality and the Pursuit of Effectiveness  
*Mark Konstantinidis* 35

### Analysis and Reflections

A Board of Appeals for Frontex: Panacea for Violations or Another Patch in the Incomplete System of Accountability?  
*Agostina Pirrello and Mariolina Eliantonio* 51

European Media Freedom Act and its Implications for Both Merger Control and Media Pluralism: The Polish Perspective  
*Marta Sznajder* 66

Uniformity by Large Leaps and Small Steps: *Repsol Comercial de Productos Petroliferos* (C-25/21) on the Scope of Application of Directive 2014/104  
*Anna Piszcz and Magnus Strand* 78

**Book Reviews** 90



10 | 2024

45. Jahrgang  
8. März 2024  
S. 481-536  
PVSt 8559



# 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

[zip-online.de](http://zip-online.de)

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

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

Mit  
**EWIR 5/2024**

<b>Aufsätze</b>	<b>Carsten Jungmann</b> – Die Wahl des Mediums zur Erteilung von Informationen etc. im neuen europäischen Verbraucherkreditrecht .....	482
	<b>Paul Schultess / Awet Yohannes</b> – Kreditzeitmarktgesetz – Vorgaben für Kauf, Verkauf und Servicing von Non-Performing Loans .....	490
<b>Kolumne</b>	<b>Rafael Harnos</b> – Das politische Gesellschaftsrecht .....	503
<b>Rechtsprechung</b>	KapMuG-Verfahren zur Prospekthaftung bei einem Blind-Pool (BGH, Beschl. v. 14.11.2023 – XI ZB 2/21) .....	509
	Zur Unmöglichkeit der Leistung eines Beherbergungsbetriebs aufgrund eines coronabedingten Beherbergungsverbots (BGH, Urt. v. 24.1.2024 – XII ZR 123/22) .....	524
	Unentgeltliche Leistung bei vollumfänglicher Rückzahlung einer durch Verluste verminderten Einlage an stillen Gesellschafter (BGH, Urt. v. 14.12.2023 – IX ZR 10/23) .....	526
	Überwiegende Wahrscheinlichkeit für fehlende Schlechterstellung i.S.v. § 26 Abs. 1 Nr. 1 StaRUG ausreichend („Spark Networks SE“) (AG Charlottenburg, Beschl. v. 4.1.2024 – 36s RES 6525/23) .....	530
	Kein Mitbestimmungsrecht des Betriebsrats bei Handyverbot während Arbeitszeit (BAG, Urt. v. 17.10.2023 – 1 ABR 24/22) .....	534

**ottoschmidt**





# Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

## Herausgeber:

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

## Gründungsherausgeber:

RA Dr. Bruno M. Kübler†, Köln/Dresden

## Herausgeberbeirat:

Prof. Dr. Holger Allmeppen · 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 Röhricht · Prof. Dr. Carsten Schäfer · Prof. Dr. Christoph Thole · Prof. Dr. Dirk A. Verse · RA Prof. Dr. Friedrich Graf von Westphalen

## Inhalt

zip-online.de

### Editorial

Integration der EWiR in die ZIP ..... 481

### Aufsätze

#### **Carsten Jungmann – Die Wahl des Mediums zur Erteilung von Informationen etc. im neuen europäischen Verbraucherkreditrecht**

Die Verbraucherkreditrichtlinie 2023 will einen rechtlichen Rahmen für Verbraucherkredite bieten, der im Vergleich zum bisherigen europäischen Verbraucherkreditrecht nochmals transparenter und effizienter ist. Dabei spielen die Vorschriften, nach denen Verbraucher bestimmte Informationen etc. erhalten müssen, eine zentrale Rolle. .... 482

#### **Paul Schultess / Awet Yohannes – Kreditweitzmarktgesetz - Vorgaben für Kauf, Verkauf und Servicing von Non-Performing Loans**

Am 30.12.2023 ist das Gesetz zur Förderung geordneter Kreditweitzmärkte und zur Umsetzung der RL (EU) 2021/2167 über Kreditdienstleister und Kreditkäufer sowie zur Änderung weiterer finanzrechtlicher Bestimmungen („Kreditweitzmarktförderungsgesetz“) in Kraft getreten. Das Kreditweitzmarktförderungsgesetz ist ein sog. Artikelgesetz (auch Mantel- oder Omnibusgesetz), dessen Herzstück mit Art. 1 das Gesetz über den Zweitmarkt für notleidende Kredite und über Kreditdienstleistungsinstitute („Kreditweitzmarktgesetz“ – „KrZwMG“) darstellt. .... 490

### Kolumne

Rafael Harnos – Das politische Gesellschaftsrecht ..... 503



## Inhalt

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

Keine negativen Zinsen bei Berechnung der Vorfälligkeitsentschädigung (OLG Nürnberg, Urt. v. 25.7.2023 – 14 U 2764/22) ..... 507

**Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht**

**KapMuG-Verfahren zur Prospekthftung bei einem Blind-Pool** (BGH, Beschl. v. 14.11.2023 – XI ZB 2/21) ..... 509

Keine Anmeldung eines Vereins mit gemeinnützigen Zwecken ohne entsprechende finanzamtliche Bescheinigung (OLG Karlsruhe, Beschl. v. 22.1.2024 – 19 W 80/23 (Wx)) .... 522

**Vertrags- und Haftungsrecht**

**Zur Unmöglichkeit der Leistung eines Beherbergungsbetriebs aufgrund eines Beherbergungsverbots zur Bekämpfung der COVID-19-Pandemie** (BGH, Urt. v. 24.1.2024 – XII ZR 123/22) ..... 524

**Insolvenz- und Sanierungsrecht**

**Unentgeltliche Leistung bei vollumfänglicher Rückzahlung einer durch Verluste verminderten Einlage an stillen Gesellschafter** (BGH, Urt. v. 14.12.2023 – IX ZR 10/23) ..... 526

**Überwiegende Wahrscheinlichkeit für fehlende Schlechterstellung i.S.v. § 26 Abs. 1 Nr. 1 StaRUG ausreichend („Spark Networks SE“)** (AG Charlottenburg, Beschl. v. 4.1.2024 – 36s RES 6525/23) 530

**Arbeits- und Sozialrecht**

**Kein Mitbestimmungsrecht des Betriebsrats bei Handyverbot während Arbeitszeit** (BAG, Urt. v. 17.10.2023 – 1 ABR 24/22) ..... 534

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

BGH zum Schutz von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen bei Beteiligung von Wettbewerbern durch das BKartA ..... R4

BGH: Deckungsanfechtung von Einfuhrumsatzsteuerzahlungen und Zollzahlungen ..... R4

BGH: Ausschluss der Berufung auf fehlende Eintragung einer eintragungspflichtigen Tatsache im Handelsregister nur bei positiver Kenntnis ..... R4

BFH: Mitarbeiterbeteiligung kein Arbeitslohn ..... R5

**Was gab's in Brüssel?**

Rechtskraft v. unbesiegbarer Klauselkontrolle ..... R5

Deutschlands Umsatzsteuerexperten an einem Ort.  
**Otto Schmidt online**

4 Wochen gratis nutzen!

Rau/  
Dürrwächter  
**Umsatz-  
steuerrecht**  
Beratermodul

Umsatzsteuerliche Schwergewichte mit  
regelmäßigen Online-Aktualisierungen.

97 € pro Monat für 3 Nutzer  
[otto-schmidt.de/ukm-modul](https://otto-schmidt.de/ukm-modul)

Preisstand 11.2024, zzgl. MwSt.

6890

13. März 2024

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-2236

# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

Ab sofort online:

JAHRESINHALTS-  
VERZEICHNIS 2023

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

### THEMA

» **Anna Zaversky:** Bildungsmaßnahmen während des Erholungsurlaubs?

### RECHTSPRECHUNG

- » Solidarhaftung von Arbeitgeber und Belästiger bei sexueller Belästigung
- » Nachzahlung nach unwirksamer Entlassung – Anrechnung der Verzugszinsen auf Lohnsteuerschaden?
- » Negatives Einkommen trotz hoher Umsätze – keine Pflicht zur Rückzahlung von Arbeitslosengeld
- » Keine Sperre der Notstandshilfe trotz Vereitelungshandlung
- » BFG: Dekorationsmaterial am Arbeitsplatz – keine Werbungskosten
- » BFG: Im Rahmen freier Dienstverträge bei Rettungsdienst tätige Notärzte – kein Dienstgeberbeitrag

### NEUE VORSCHRIFTEN

» Bundesgesetz über die höhere berufliche Bildung – BGBI

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT****Anna Zaversky: Bildungsmaßnahmen während des Erholungsurlaubs?**

3

In der Praxis kommt es für den Zeitraum einer vom Arbeitnehmer absolvierten Bildungsmaßnahme immer wieder zur Vereinbarung von Urlaub. Allerdings ist die Erholung des Arbeitnehmers Wesensmerkmal und zentraler Zweck des in § 2 UrlG geregelten Urlaubsanspruchs. Dient der Urlaub nicht der Erholung, ist der sachliche Geltungsbereich des ersten Abschnitts mit dem Titel „Erholungsurlaub“ des UrlG nicht eröffnet. In ihrem aktuellen Themenbeitrag erörtert Mag. *Anna Zaversky* die Frage, ob und unter welchen Voraussetzungen der Verbrauch von Urlaub zur Absolvierung von Bildungsmaßnahmen zulässig ist.

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

Solidarhaftung von Arbeitgeber und Belästiger bei sexueller Belästigung	6
Keine sexuelle Belästigung durch einmalige unangemessene Bemerkung	8
Nachzahlung nach unwirksamer Entlassung – Anrechnung der Verzugszinsen auf Lohnsteuerschaden?	9
Schadenersatz bei unvollständiger Auskunft über die Verarbeitung von Gesundheitsdaten	10
Fehlender Hinweis auf Explosionsgefahr eines Gabelstaplers – grobe Fahrlässigkeit	10

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Negatives Einkommen trotz hoher Umsätze – keine Pflicht zur Rückzahlung von Arbeitslosengeld	11
Keine Sperre der Notstandshilfe trotz Vereitelungshandlung	12
Verweigertes Vorstellungsgespräch wegen verlangtem Impf-/Immunitätsnachweis – Vereitelung	12
ALVG: Anforderungen an Wiedermeldung nach Unterbrechung des Leistungsbezugs	13
Verlängerter Auslandsaufenthalt wegen Pandemie – Nachsicht vom Ruhen des Leistungsanspruchs	14
Bemessung des Arbeitslosengeldes iZm der Steuersenkung 2022	15

**» STEUERRECHT**

BFG: Dekorationsmaterial am Arbeitsplatz – keine Werbungskosten	15
BFG: Im Rahmen freier Dienstverträge bei Rettungsdienst tätige Notärzte – kein Dienstgeberbeitrag	15

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

Bundesgesetz über die höhere berufliche Bildung – BGBl	18
--	----

**NEUERSCHEINUNGEN**

20

**IMPRESSUM**

19

# WM

## WERTPAPIER- MITTEILUNGEN

# Zeitschrift für Wirtschafts- und Bankrecht

# 10

9. März 2024  
78. Jahrgang  
Seiten 425-480

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

D3-2187

### Redaktion:

Rechtsanwalt  
Dr. Christopher Kienle,  
Frankfurt a. M.

Rechtsanwalt  
Dr. Andreas Lange,  
Frankfurt a. M.

Prof. Dr. Tobias Lettl,  
Potsdam

Rechtsanwalt  
Dr. Helmut Merkel,  
Frankfurt a. M.

Rechtsanwalt  
Arne Wittig,  
Frankfurt a. M.

### Redaktionsbeirat:

Rechtsanwalt  
Thorsten Höche,  
Berlin

Prof. Dr. Jens-Hinrich Binder,  
Tübingen

Vizepräsident des BGH  
Prof. Dr. Jürgen Ellenberger,  
Karlsruhe

Rechtsanwältin  
Dr. Anna Heidelberg,  
Frankfurt a. M.

Rechtsanwältin  
Dr. Karen Kuder,  
Frankfurt a. M.

Prof. Dr. Peter O. Mülbert,  
Mainz

Vors. Richter am BGH  
Prof. Dr. Heinrich Schoppmeyer,  
Karlsruhe

### AUS DEM INHALT:

Seite 425

Syndikusrechtsanwalt Lucas-Michael Beck, Berlin  
Die neue Haftung für Kryptoverwahrer gemäß Art. 75 Abs. 8 MiCAR

Seite 436

Rechtsanwalt Dr. Jens Brauneck, Neuss  
MiCAR trifft DMA: Vom Krypto-Emittenten zum Krypto-Gatekeeper

Seite 446

EuGH, 18.1.2024 – Rs. C-531/22  
Befugnis eines Gerichts, im Rahmen der Aufsicht über ein Zwangs-  
vollstreckungsverfahren die etwaige Missbräuchlichkeit einer  
Klausel von Amts wegen zu prüfen sowie ein nationales Register  
der für unzulässig erklärten Bestimmungen in Allgemeinen  
Geschäftsbedingungen

Seite 452

BGH, 24.1.2024 – 3 StR 354/23  
Gutschrift auf einem im Kontokorrent geführten Girokonto als  
möglicher Gegenstand, der Grundlage für die erweiterte Einziehung  
des Wertes von Taterträgen sein kann

Seite 454

LG Stuttgart, 6.11.2023 – 53 O 161/23  
Zur Verpflichtung einer Bank auf Zahlung einer Vertragsstrafe im  
Hinblick auf die Zulässigkeit Allgemeiner Geschäftsbedingungen  
nach abgegebener strafbewehrter Unterlassungserklärung und  
Verwendung praktisch inhaltsgleicher Klausel

Seite 464

BGH, 23.11.2023 – IX ZB 29/22  
Zur Entlassung des Insolvenzverwalters wegen fehlender  
Unabhängigkeit als Unterfall einer Entlassung aus wichtigem Grund



## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

- Syndikusrechtsanwalt Lucas-Michael Beck, Berlin  
Die neue Haftung für Kryptoverwahrer gemäß Art. 75 Abs. 8 MiCAR 425
- Rechtsanwalt Dr. Jens Brauneck, Neuss  
MiCAR trifft DMA: Vom Krypto-Emittenten zum Krypto-Gatekeeper 436

### Rechtsprechung

#### Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

- EuGH 18.1.2024 Rs. C-531/22\* Auslegung von Art. 3 Abs. 1, Art. 6 Abs. 1, Art. 7 Abs. 1, Art. 8 Richtlinie 93/13/EWG (Klausel-Richtlinie) im Hinblick auf die Befugnis eines Gerichts, im Rahmen der Aufsicht über ein Zwangsvollstreckungsverfahren die etwaige Missbräuchlichkeit einer Klausel von Amts wegen zu prüfen sowie ein nationales Register der für unzulässig erklärten Bestimmungen in Allgemeinen Geschäftsbedingungen 446
- Bundesgerichtshof 24.1.2024 3 StR 354/23\* Gutschrift auf einem im Kontokorrent geführten Girokonto als möglicher Gegenstand, der Grundlage für die erweiterte Einziehung des Wertes von Taterträgen sein kann 452
- LG Stuttgart 6.11.2023 53 O 161/23\* Zur Verpflichtung einer Bank auf Zahlung einer Vertragsstrafe im Hinblick auf die Zulässigkeit Allgemeiner Geschäftsbedingungen der Bank – hier: Entgeltinformation – nach bereits abgegebener strafbewehrter Unterlassungserklärung und Verwendung von praktisch inhaltsgleicher Klausel 454

#### Gesellschaftsrecht

- Bundesgerichtshof 17.10.2023 II ZR 72/22\* Zur Berechtigung einer GmbH in Liquidation, abgetretene Ansprüche auf Ersatz verbotener Zahlungen in gewillkürter Prozessstandschaft einzuklagen; Unwirksamkeit der Abtretung von Ansprüchen einer GmbH auf Ersatz verbotener Zahlungen, soweit der Ersatz zur Befriedigung der Gläubiger erforderlich ist und der Gesellschaft für die Abtretung keine gleichwertige Gegenleistung zufließt 457
- Bundesgerichtshof 9.1.2024 II ZR 65/23\* Zum Ausschluss der Säumnis des Gesellschafters ohne Erhebung der Verjährungseinrede; keine Ausfallhaftung einer Einlageforderung, auf die das Kaduzierungsverfahren nicht gestützt werden kann, weil sie bereits vor Einleitung des Kaduzierungsverfahrens verjährt war 459

#### Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

- Bundesgerichtshof 21.12.2023 I ZB 42/23 Zum selbständig ausgestalteten Rechtszug zum BGH im Ordnungsmittelverfahren auch auf der Grundlage einer im einstweiligen Verfügungsverfahren ergangenen Entscheidung; zur Antragsbefugnis des Gläubigers (hier eines nicht in die vom Bundesamt für Justiz geführte Liste der qualifizierten Wirtschaftsverbände eingetragenen Vereins) in einem solchen Verfahren 462

Bundesgerichtshof	23.11.2023	IX ZB 29/22*	Entlassung des Insolvenzverwalters wegen fehlender Un- abhängigkeit als Unterfall einer Entlassung aus wichti- gem Grund; zur Stützung eines Antrags auf Entlassung des Insolvenzverwalters auf Umstände, die erst nach Be- stellung des Insolvenzverwalters eingetreten sind; zur Frage, wann Pflichtverletzungen des Insolvenzverwalters zugleich seine Unabhängigkeit beeinträchtigen; zum Be- schwerderecht eines Insolvenzgläubigers für den Antrag, den Insolvenzverwalter wegen fehlender Unabhängig- keit aus seinem Amt zu entlassen; pflichtwidriges Han- deln eines Insolvenzverwalters, der die Insolvenzgläubi- ger in ihrer Entscheidung über die Zusammensetzung des Gläubigerausschusses zu beeinflussen versucht	464
-------------------	------------	--------------	---	-----

### Sonstiges

Bundesgerichtshof	9.11.2023	I ZB 32/23	Zur Anwendung des Gesetzes zum Schutz von Geschäfts- geheimnissen auf selbständige Beweisverfahren	468
Bundesgerichtshof	21.9.2023	IX ZB 52/22	Grundsätzliche Unabänderlichkeit von Beschlüssen, die auf sofortige Beschwerde ergangen sind und der Rechts- beschwerde unterliegen; nachträgliche Zulassung der Rechtsbeschwerde durch das Beschwerdegericht nur in Fällen einer zulässigen und begründeten Anhörungsrüge (Fortsetzung von BGH, Beschluss vom 18. Oktober 2018, BGHZ 220, 90 ff. = WM 2018, 2144)	473
Bundesgerichtshof	21.12.2023	IX ZR 143/22	Keine Verpflichtung eines Klägers mit gewöhnlichem Aufenthalt im Vereinigten Königreich Großbritannien und Nordirland, Prozesskostensicherheit zu leisten, wenn das gerichtliche Verfahren vor dem Ablauf der Über- gangsfrist des Brexit-Abkommens eingeleitet worden ist	475

### Bücherschau

Rüdiger Veil/ Hans Christoph Grigoleit/ Mathias Habersack	Öffentliche Unternehmensübernahmen – Grundsatz und Praxisfragen des Übernahmerechts 20 Jahre nach Mannesmann/Vodafone Rezensent: Rechtsanwalt Dr. Bastian Held, Düsseldorf	479
---	---	-----

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 Letti, 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. Mülbner, 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

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

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

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

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

**Satz:** mediaTEXT Jena GmbH, Richard-Sorge-Straße 6a/b, 07747 Jena, E-Mail: 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)



# NZS

# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-2243

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Ulrich Becker  
Prof. Dr. Wiebke Brose  
Pablo Coseriu  
Prof. Dr. Dagmar Felix  
Prof. Dr. Stefan Greiner  
Prof. Dr. Stephan Harbarth  
Prof. Dr. Thorsten Kingreen  
Prof. Dr. Ferdinand Kirchhof  
Dr. Gerhard Knorr  
Prof. Dr. Katharina von Koppenfels-Spies  
Dr. Miriam Meßling  
Prof. Dr. Hermann Pflagemann  
Prof. Dr. Christian Rolfs  
Prof. Dr. Franz Ruland  
Prof. Dr. Rainer Schlegel  
Prof. Dr. Helge Sodan  
Prof. Dr. Wolfgang Spellbrink  
Prof. Dr. Raimund Waltermann

[www.nzs.beck.de](http://www.nzs.beck.de)



## 6/2024

14. März 2024

33. Jahrgang S. 201–240

### Aus dem Inhalt

*W. Spellbrink*

Das Bundessozialgericht als Forschungsobjekt 201

*A. Knospe*

Recht gesucht und nicht gefunden... – Der bewusstseinsgespaltene Weg des Querulanten zwischen  
Rechtsempfinden und Rechtsverhalten 206

*BSG*

Vergütungsansprüche von Kontrastmittel-Lieferanten  
(Anm. B. Klopstock) 216

*BSG*

Umgang mit technischen Problemen in der Video-  
verhandlung (Anm. H. Müller) 221

*BSG*

Unzulässiger Widerspruch gegen behördenveranlasste  
Abgabe an eine andere Behörde mit erfolgloser Klage-  
weiterverfolgung 226

*BSG*

Keine Verschiebung des Bemessungszeitraums  
bei Monaten mit Arbeitslosigkeit  
(Kurzkomentierung K. von Koppenfels-Spies) 233

*BSG*

Vorschriftswidrige Besetzung des LSG bei  
Mitwirkung eines abgeordneten Richters am SG  
(Kurzkomentierung A. Fiebig) 237

*BSG*

Herabsetzung des GdB ab Bekanntgabe des  
entsprechenden Bescheides hinreichend bestimmt  
(Kurzkomentierung A. Habel) 238



6950202406

# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

6/2024

## Aufsätze und Berichte

*Raimund Waltermann/  
Stefan Greiner/  
Mathias Benedix*

Rainer Schlegel im Ruhestand

III

## NZS aktuell

*Rechtsprechung*

BSG: Steuerlicher Verlustvortrag bei Witweneinkommen nicht zu berücksichtigen

VII

BSG: Kosten einer stationären psychiatrischen Behandlung für Asylbewerber bei akuter Erkrankung zu erstatten

VII

LSG Niedersachsen-Bremen: Keine Grundsicherung im Ausland

VII

*Mitteilungen*

Arbeitsmarkt im Februar 2024 – Trotz Spuren der anhaltenden Wirtschaftsschwäche robust

VII

Linke: Abkehr von der Aktienrente

VIII

Auswirkungen des nichtinvasiven Pränataltests

VIII

Erster Vertrag zur Blankoverordnung geschlossen – Start in der Ergotherapie

IX

Umsetzung des Erwerbsminderungsrenten-Bestandsverbesserungsgesetzes

IX

*Personalia*

Dr. Christine Fuchsloch neue Präsidentin des Bundessozialgerichts

IX

Festakt zum Amtswechsel am Bundessozialgericht

IX

Präsidentin des Sozialgerichts Frankfurt am Main geht in den Ruhestand

X

## Aufsätze und Berichte

*Wolfgang Spellbrink  
Armin Knosp*

Das Bundessozialgericht als Forschungsobjekt

201

Recht gesucht und nicht gefunden... – Der bewusstseinsgespaltene Weg des Querulanten zwischen Rechtsempfinden und Rechtsverhalten

206

## Rechtsprechung

### Rechtsprechung im Volltext

#### Krankenversicherungsrecht

BSG  
21.09.2023 – B 3 KR 4/22 R

Vergütungsansprüche von Kontrastmittel-Lieferanten  
(mit Anm. Barbara Klopstock)

216

## Verfahrensrecht

- BSG  
03.03.2023 – B 5 R 54/22 BH  
Umgang mit technischen Problemen in der Videoverhandlung  
(mit Anm. Henning Müller) 221
- BSG  
08.09.2023 – B 8 SO 61/22 BH  
Unzulässiger Widerspruch gegen behördenveranlasste Abgabe an eine  
andere Behörde mit erfolgloser Klageweiterverfolgung 226



## Kommentierte Rechtsprechung

### Grundsicherungsrecht

- LSG NRW  
17.01.2023 – L 5 AL 3/23 B  
Ordnungsgeld gegen vertretenen Beteiligten  
(Jan H. Fischer) 228
- LSG Baden-Württemberg  
27.04.2023 – L 7 SO 203/23  
KdU und Mehrbedarf für die dezentrale Warmwassererzeugung bei Heizung  
und Warmwasserbereitung über eine zur Wohnung gehörende Gastherme  
(Erik Hahn) 229
- LSG NRW  
25.01.2023 – L 12 SO 231/22  
Zu den Voraussetzungen und zur Reichweite eines Auskunftsanspruchs  
des Sozialhilfeträgers (Tobias Schweitzer) 230

### Krankenversicherungsrecht

- LSG Baden-Württemberg  
13.12.2023 – L 5 KR 3223/22  
Pflegepersonaluntergrenzen in pflegesensitiven Bereichen in Krankenhäusern  
(Carina Prange) 231

### Pflegeversicherungsrecht

- LSG Baden-Württemberg  
18.10.2023 – L 2 SO 3211/21  
Pflegegeld bei einer bereits gewährten „24-Stunden-Pflege“ bzw.  
„24-Stunden-Assistenz“ (Andreas Jenak) 232

### Elterngeldrecht

- BSG  
09.03.2023 – B 10 EG 1/22 R  
Keine Verschiebung des Bemessungszeitraums bei Monaten mit Arbeits-  
losigkeit (Katharina von Koppenfels-Spies) 233
- LSG NRW  
25.05.2023 – L 13 EG 4/22  
Umfang und Nachweis der Wochenarbeitszeit bei Beamten für den Anspruch  
auf den Partnerschaftsbonus (Katharina von Koppenfels-Spies) 234

### Beitragsrecht

- LSG Baden-Württemberg  
18.12.2023 – L 4 BA 2237/21  
Sozialversicherungspflichtige Tätigkeit von Fahrradkurieren  
(Dunja Barkow v. Creyetz) 235
- LSG Niedersachsen-Bremen  
25.05.2023 – L 12 BA 15/18  
Landwirtschaftlicher Betriebshelfer bei nur vermittelnder Selbsthilfeeinrich-  
tung nicht sozialversicherungspflichtig beschäftigt (Stefan Schifferdecker) 236

## Verfahrensrecht

- BSG  
14.12.2023 – B 4 AS 4/23 B  
Vorschriftswidrige Besetzung des LSG bei Mitwirkung eines  
abgeordneten Richters am SG (André Fiebig) 237
- BSG  
15.06.2023 – B 9 SB 3/22 R  
Herabsetzung des GdB ab Bekanntgabe des entsprechenden Bescheides  
hinreichend bestimmt (Arne Habel) 238
- LSG Rheinland-Pfalz  
24.08.2023 – L 5 KR 179/22  
Beginn der Verjährung des Anspruchs auf die Aufwandspauschale  
(Ulrich Knispel) 239
- LSG Niedersachsen-Bremen  
12.01.2023 – L 13 AS 281/22  
PKH: Entpflichtung eines Rechtsanwalts wegen Zerstörung des  
Vertrauensverhältnisses (Jens-Torsten Lehmann) 240

# StV

## Maßregeln

### D3-2271

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

# STRAFVERTEIDIGER



## REDAKTION

RA Prof. Dr. Björn Gercke  
Prof. Dr. Matthias Jahn  
RA Prof. Dr. Helmut Pollähne  
Prof. Dr. Dominik Brodowski  
RAin Lea Voigt

## AUS DEM INHALT

### Bundesverfassungsgericht

Unterbringung zur Beobachtung  
Fesselung Gefangener

### Bundesgerichtshof

Anfechtung unterbliebener Maßregel-  
anordnung

Rechtsmittelbeschränkung; Anwendbar-  
keit der Neufassung des § 64 StGB

*Actio libera in causa* nach Absetzen  
antipsychotischer Medikamente?

Schuldfähigkeit bei akuter bipolarer  
Störung aus dem manisch-depressiven  
Formenkreis

Schizophrenie und Schuldfähigkeit;  
Mordmerkmale einer Amokfahrt

Schuldfähigkeit bei dissozialer Persönlich-  
keitsstörung

Strafzumessung; Unterbringung in Entzie-  
hungsanstalt n.F.: Therapieerfolgsaufsicht

Aufrechterhaltung einer Maßregel-  
anordnung in der Gesamtstrafenentscheidung

Gefahrenprognose zu § 63 StGB;  
Gefährdungsvorsatz; Adhäsionsantrag im  
Sicherungsverfahren unzulässig

Unterbringung in Entziehungsanstalt n.F.:  
Symptomatik und Behandlungsprognose

Ermessen bei Anordnung der Sicherungs-  
verwahrung

Anrechnungsmaßstab für Auslieferungs-  
haft; Sicherungsverwahrung

Verlängerung des Vorwegvollzuges nach  
§ 67 StGB n.F.

Verstoß gegen eine Abstinenzweisung

### Oberlandesgerichte

#### Brandenburg

Erledigung der Entziehungsbehandlung

#### Braunschweig

Auswechslung der Pflichtverteidigung in  
der SV-Vollstreckung

#### Celle

Maßregelvollstreckungsrecht n.F.

#### Frankfurt/M.

Berechnung der Unterbringungsdauer

#### Hamm

Einwilligung in Aufenthaltsweisung

#### Zweibrücken

StVK-Videokonferenz bei Unterbringung  
nach § 63 StGB

### Landgerichte

#### Göttingen (AG Nienburg/W.)

Aussetzung eines Erledigungsbeschlusses  
Abbruch der Therapie im Maßregelvollzug

### Aufsätze

#### Alexander Baur/Jan Querengässer

Alles beim Alten beim »neuen 64er«?  
Hinweise für die Auslegung der neu  
gefassten Anordnungsvoraussetzungen  
des § 64 StGB

#### Luis Greco

Ermittlungsziel Smartphone

### Rezension

#### Milan Kuhli

Friederike Hartwein, Entkriminalisierung:  
Straftatbestände in Deutschland im  
zeitgeschichtlichen Kontext



Heft 4  
April 2024  
Seiten 217 – 284  
44. Jahrgang  
Art.-Nr. 08100404  
PVSt 20232

# 4

Carl Heymanns Verlag



### INHALT 4 · 2024

Editorial  
Impressum

I  
VII

BGH 1 StR 477/22 v. 04.04.2023  
Schuldfähigkeit bei Schizophrenie (Ls) 230

BGH 6 StR 360/23 v. 05.09.2023  
Unterbringung bei paranoider Schizophrenie 230

BGH 4 StR 40/23 v. 13.09.2023  
Schizophrenie und Schuldfähigkeit; Mordmerkmale einer Amokfahrt 231

BGH 3 StR 229/23 v. 19.09.2023  
Schuldfähigkeit bei akuter bipolarer Störung aus dem manisch-depressiven Formenkreis 234

BGH 4 StR 80/23 v. 11.04.2023  
Schuldfähigkeitsfeststellungen; Unterbringung in psychiatrischem Krankenhaus (Ls) 235

217  
219  
BGH 4 StR 208/23 v. 13.09.2023  
Schuldunfähigkeit als Grundlage des § 63 StGB (Ls) 236

219  
219  
BGH 5 StR 79/23 v. 20.03.2023  
Unterbringung im psychiatrischen Krankenhaus bei verminderter Einsichtsfähigkeit (Ls) 236

219  
219  
BGH 6 StR 146/23 v. 15.05.2023  
Persönlichkeitsstörung als Grundlage einer Unterbringung im psychiatrischen Krankenhaus 236

219  
220  
BGH 2 StR 58/22 v. 20.07.2023  
Unterbringung im psychiatrischen Krankenhaus: Symptomatik 237

220  
221  
BGH 2 StR 158/23 v. 21.06.2023  
Schuldfähigkeit bei dissozialer Persönlichkeitsstörung 239

221  
222  
BGH 6 StR 405/23 v. 04.10.2023  
Strafzumessung; Unterbringung in Entziehungsanstalt n.F.: Therapieerfolgsaufsicht 240

222  
223  
BGH 6 StR 227/23 v. 17.10.2023  
Sicherungsverwahrung und Strafzumessung 240

223  
224  
BGH 2 StR 8/23 v. 06.07.2023  
Anrechnungsmaßstab für Auslieferungshaft; Sicherungsverwahrung 242

224  
225  
BGH 3 StR 68/23 v. 19.04.2023  
Aufrechterhaltung einer Maßregelordnung in der Gesamtstrafenentscheidung 243

225  
227  
BGH 4 StR 385/22 v. 14.02.2023  
Gesamtstrafenbildung: Wegfall der Zäsurwirkung; Erfolgsaussichten einer Entziehungsbehandlung (Ls) 244

227  
228  
BGH 1 StR 47/23 v. 23.03.2023  
Unterbringung im psychiatrischen Krankenhaus bei geringfügigen Anlasstaten 244

228  
228  
BGH 1 StR 312/23 v. 04.10.2023  
Unterbringung im psychiatrischen Krankenhaus: Gefahrenprognose 245

228  
228  
BGH 4 StR 90/23 v. 20.07.2023  
Nachstellungen als Grundlage einer Unterbringung gem. § 63 StGB (Ls) 245

228  
228  
BGH 4 StR 468/22 v. 12.04.2023  
Gefahrenprognose zu § 63 StGB; Gefährdungsvorsatz; Adhäsionsantrag im Sicherungsverfahren unzulässig 245

### Entscheidungen

#### Verfahrensrecht

BVerfG 2 BvR 637/23 v. 19.05.2023  
Unterbringung zur Beobachtung 217

BGH 5 StR 181/23 v. 27.09.2023  
Feststellungen zum Hang i.S.d. § 64 StGB (Ls) 219

BGH 4 StR 412/22 v. 06.12.2022  
Gefährlicher Eingriff in den Straßenverkehr; Unterbringung im psychiatrischen Krankenhaus (Ls) 219

BGH 5 StR 500/22 v. 01.03.2023  
Sachkunde psychiatrischer Sachverständiger (Ls) 219

BGH 2 StR 146/23 v. 16.08.2023  
Unterbringung im psychiatrischen Krankenhaus: Darstellungsanforderungen 219

BGH 6 StR 22/23 v. 09.03.2023  
Darlegungsanforderungen zur Schuldfähigkeit 220

BGH 6 StR 388/23 v. 19.09.2023  
Gefährlichkeitsprognose 221

BGH 5 StR 399/23 v. 26.09.2023  
Anfechtung unterbliebener Maßregelordnung 222

BGH 5 StR 104/23 v. 25.10.2023  
Rechtsmittelbeschränkung; Steuerungsfähigkeit (Ls) 222

BGH 4 StR 125/23 v. 17.08.2023  
Rechtsmittelbeschränkung; Strafzumessung 223

BGH 4 StR 136/23 v. 12.10.2023  
Rechtsmittelbeschränkung; Anwendbarkeit der Neufassung des § 64 StGB 224

BGH 4 StR 347/23 v. 22.11.2023  
Beschränkung der Revision auf Vorwegvollzug 225

BGH 5 StR 516/22 v. 17.01.2023  
Revisionsbeschränkung; Erfolgsaussichten einer Entziehungsbehandlung: Vorwegvollzug und Vollstreckungsreihenfolge 227

KG 3 Ws 38/23 v. 16.08.2023  
Einstweilige Unterbringung (Ls) 228

BayObLG 203 StRR 226/23 v. 20.06.2023  
BAK und Schuldfähigkeit (Ls) 228

#### Strafrecht

BGH 2 StR 152/23 v. 22.11.2023  
*Actio libera in causa* nach Absetzen antipsychotischer Medikamente? 228

BGH 5 StR 244/23 v. 16.08.2023 Unterbringung im psychiatrischen Krankenhaus: Diagnose (Ls)	247	OLG Braunschweig 1 Ws 206/23 v. 05.10.2023 Verzicht auf die Anhörung Sachverständiger (Ls)	258
BGH 5 StR 302/23 v. 15.08.2023 Unterbringung im psychiatrischen Krankenhaus (Ls)	247	OLG Zweibrücken 1 Ws 9/23 v. 14.03.2023 StVK-Videokonferenz bei Unterbringung nach § 63 StGB	258
BGH 1 StR 195/23 v. 05.09.2023 Unterbringung im psychiatrischen Krankenhaus: Gefahrenprognose	248	OLG Hamm 3 Ws 76/23 v. 18.04.2023 Verzicht auf mündliche StVK-Anhörung zugunsten einer Videokonferenz (Ls)	259
BGH 2 StR 378/23 v. 24.10.2023 Unterbringung im psychiatrischen Krankenhaus: Gefahrenprognose	248	OLG Bremen 1 VAs 3/23 v. 03.01.2024 Anrechnung von Organisationshaft auf verfahrensfremde Strafe (Ls)	259
BGH 5 StR 407/23 v. 20.11.2023 Unterbringung in Entziehungsanstalt n.F.	249	OLG Bremen 1 Ws 96/23 v. 13.09.2023 Nachträgliche Änderung der Vollstreckungsreihenfolge nach § 67 Abs. 3 S. 1 StGB (Ls)	259
BGH 4 StR 349/22 v. 01.03.2023 Unterbringung in Entziehungsanstalt; Dauer der Fahrerlaubnisperre (Ls)	250	LG Bielefeld 15 StVK 2957/23 v. 06.11.2023 Anrechnung des Maßregelvollzugs auf verfahrensfremde Strafe (Ls)	260
BGH 6 StR 407/22 v. 24.01.2023 Unterbringung in Entziehungsanstalt; Kompensation für überlange Verfahrensdauer	250	OLG Frankfurt/M. 7 Ws 220/23 v. 23.11.2023 Berechnung der Unterbringungsdauer	260
BGH 5 StR 545/23 v. 04.01.2024 Unterbringung in Entziehungsanstalt n.F.: Hang als »überwiegende« Tatusache	251	OLG Brandenburg 2 Ws 178/23 v. 02.01.2024 Erledigung der Entziehungsbehandlung	260
BGH 2 StR 343/22 v. 29.03.2023 Gefahrenprognose bei § 64 StGB (Ls)	251	OLG Celle 2 Ws 317/23 v. 20.11.2023 Maßregelvollstreckungsrecht n.F.	262
BGH 1 StR 199/23 v. 19.09.2023 Mangelnde Erfolgsaussichten der Entziehungsbehandlung aufgrund Persönlichkeitsstörung (Ls)	252	OLG Frankfurt/M. 3 Ws 128/23 v. 24.04.2023 Fortdauer der Sicherungsverwahrung wegen einer neuen psychischen Störung (Ls)	264
BGH 6 StR 452/23 v. 16.11.2023 Unterbringung in Entziehungsanstalt n.F.: Gesamtwürdigung der Therapieerfolgsaussichten	252	LG Osnabrück/AG Lingen/E. 17 StVK 733/23 v. 21.12.2023 Erledigung der Unterbringung in einer Entziehungsanstalt (Ls)	264
BGH 4 StR 31/23 v. 20.06.2023 Ermessen bei Anordnung der Sicherungsverwahrung	253	LG Göttingen/AG Nienburg/W. 4 StVK 252/23 v. 19.12.2023 Aussetzung eines Erledigungsbeschlusses	264
BGH 1 StR 354/23 v. 14.11.2023 Verlängerung des Vorwegvollzuges nach § 67 StGB n.F.	253	OLG Stuttgart 4 Ws 57/23 v. 09.03.2023 Bestimmtheit von Weisungen (Ls)	264
BGH 5 StR 433/23 v. 27.09.2023 Vorwegvollzug	254	OLG Hamm 3 Ws 301/23 v. 26.09.2023 Einwilligung in Aufenthaltsweisung	264
BGH 3 StR 151/23 v. 28.06.2023 Verstoß gegen eine Abstinenzweisung	254		
BGH 4 StR 58/23 v. 25.04.2023 Schwere Brandstiftung; teilweise Zerstörung eines Gebäudes; Unterbringung im psychiatrischen Krankenhaus	255		
OLG Hamm 2 Ws 67/23 v. 25.05.2023 Abstinenzweisung (Ls)	256		
OLG Hamm 3 ORs 70/23 v. 18.12.2023 Gefangenenbefreiung »im Amt« (im Maßregelvollzug)	256		
		<b>Vollzug</b>	
		BVerfG 2 BvR 1719/21 v. 19.01.2023 Fesselung Gefangener beim Transport in ein Krankenhaus und während des dortigen Aufenthalts (Ls)	265
		BVerfG 2 BvR 49/23 v. 03.08.2023 Effektiver Rechtsschutz	265
		OLG Hamm 3 Ws 319/23 v. 26.10.2023 Betreuungsangebot im SV-Vollzug (Ls)	267
		OLG Karlsruhe 1 Ws 206/23 v. 24.10.2023 Ende des Prüfungsverfahrens gem. § 119a StVollzG (Ls)	267
		LG Göttingen/AG Nienburg/W. 4 StVK 146/23 v. 16.06.2023 Abbruch der Therapie im Maßregelvollzug (Ls)	267
		OLG Hamm 1 Vollz (Ws) 533 u.a./22 v. 25.01.2023 Sicherungsverwahrung: Abwesenheit von Fachdiensten am Wochenende als anfechtbare Maßnahme? (Ls)	267
<b>Vollstreckung</b>			
Justizbehörde Hamburg 5002/24E-031.95 v. 14.12.2023 Entschädigung für Überschreitung der Prüffristen in der Maßregelvollstreckung (Ls)	257		
OLG Braunschweig 1 Ws 226/23 v. 25.10.2023 Auswechslung der Pflichtverteidigung in der SV-Vollstreckung	257		

LG Göttingen/AG Rotenburg/W. 12 StVK 55/22 v. 30.06.2022 Wiedereinsetzung von Vollzugslockerungen (Ls)	267
LG Berlin 599 StVK 107/23 Vollz v. 15.08.2023 Zahnärztliche Notversorgung im Maßregelvollzug (Ls)	267
OLG Hamburg 5 Ws 97/23 Vollz v. 07.12.2023 Gefangenenvergütung in der Sicherungsverwahrung (Ls)	268
OLG Hamm 1 Vollz 593/23 v. 15.01.2024 Bestandsschutz für die Nutzung elektronischer Geräte im Maßregelvollzug (Ls)	268
LG Lübeck 7 T 503/22 v. 07.11.2023 Fünf-Punkte-Fixierung im Maßregelvollzug (Ls)	268
KG 9 W 42/23 v. 13.02.2024 Entschädigung für rechtswidrige Versagung von Lockerungen im Maßregelvollzug	269

### Aufsätze

Alles beim Alten beim »neuen 64er«? Hinweise für die Auslegung der neu gefassten Anordnungsvoraussetzungen des § 64 StGB Alexander Baur/Jan Querengässer	270
Ermittlungsziel Smartphone Luis Greco	276

### Rezension

Friederike Hartwein, Entkriminalisierung: Straftatbestände in Deutschland im zeitgeschichtlichen Kontext Milan Kuhli	281
--	-----

### Zeitschriftenübersicht

Auslese wichtiger Fachzeitschriftenbeiträge	283
---	-----

### Vorschau

Aus dem Inhalt der nächsten Hefte von StV und StV-S:

Dennis Bock/Friedrich Fülischer Die Bedeutung von Computersimulationen menschlicher Bewegung für Tatrekonstruktionsgutachten; David Henning Über Sinn und Unsinn des beschleunigten Verfahrens; Ulrich Eisenberg Geheimdienstliche Tätigkeit und strafgerichtliche Beweiswürdigung; Lukas Theune Das Verbreiten von Propagandamitteln von auf der »EU-Terrorliste« geführten Organisationen: Verfassungswidrigkeit des § 86 Abs. 2 StGB; Marcel Bisges Gestattung von Schusswaffen im Gerichtssaal; Fabian Meinecke Die strafrechtliche und außerstrafrechtliche Relevanz der »Firmenbestattung«; Michael Soine/Joseph Holte Videoaufzeichnung von »informativischen Befragungen« und »Vorgesprächen« vor polizeilicher Zeugen- und Beschuldigtenvernehmung; Wolfgang Staudinger Pflichtverteidigerbestellung in Fällen der Haftbefehlsvollstreckung des § 230 Abs. 2 oder § 329 Abs. 3 StPO; Ulrich Eisenberg Veranlassen einer vorsätzlich begangenen rechtswidrigen Tat eines Strafmündigen; Constantin Lauterwein/Mathias Prierewer Die gesetzliche Regelung des Verletztenbegriffs in § 373b StPO und ihre Bedeutung für die Akteneinsicht;

Heribert Schumann OLG Hamburg, Beschl. v. 31.01.2023 – 5 Ws 5-6/23 (»Billigung« des russischen Angriffskrieges); Yannic Hübner BVerfG, Beschl. v. 21.09.2023 – 2 BvR 825/23 (Untätigkeit bei Untersuchungshaft); Tilman Reichling BayObLG, Urt. v. 21.09.2023 – 206 StRR 112/23 (Verwerfung eines Ablehnungsgesuchs); Stefanie Schork OLG Hamburg, Beschl. v. 05.09.2023 – 5 ORs 15/23 (Billigung eines Angriffskriegs – Z Symbol);

Anja Schiemann Daniela Hunold/Tobias Singelstein (Hrsg.), Rassismus in der Polizei. Eine wissenschaftliche Bestandsaufnahme; Viktor Winkler Hasan Isik, Die strafrechtliche Zurechnung bei Kollegialentscheidungen unter Beteiligung mehrerer Kollegialorgane; Alexander Schäfer Christoph Nix/Simon Pschorr (Hrsg.), Jugendgerichtsgesetz; Anja Schiemann Svenja Jutta Luise Karl, Die Einführung der elektronischen Akte in Strafsachen und Saber Megjalu, Das Akteneinsichtsrecht der Verteidigung; Maximilian F. Schlutz Eike Eckelmann, Der US-amerikanische Compliance-Monitor in deutschen Unternehmen.

Die Online-Version des StV finden Sie auf [wolterskluer-online.de](http://wolterskluer-online.de) und auf [stv-online.de](http://stv-online.de).

Die zum Schutz Ihrer Zeitschrift verwendete Versandtasche aus PP (Polypropylen) ist zu 100 % recycelbar, verursacht weder bei der Herstellung noch bei der Entsorgung gesundheits- oder umweltschädigende Stoffe und ist damit umweltneutral.

ÉDITO

597

Adhésion de l'Union  
européenne des droits  
de l'homme  
Jean Paul Jacqué

D3-286

# RTDEur.

Revue trimestrielle de droit européen

DOSSIER

603

*Level playing field*  
sous la direction de Francesco Martucci

ARTICLES

681

L'union budgétaire et de transfert  
sans limites juridiques ?

Armin Steinbach

COMMENTAIRES

697

Les actions en responsabilité basées  
sur la violation d'une clause de compétence  
sont des quasi *anti-suit injunctions*

Gilles Cuniberti

ref : 572304



9 782995 723041

DALLOZ



## ÉDITORIAL

Adhésion de l'Union européenne à la Convention européenne  
des droits de l'homme

Jean Paul Jacqué ..... 597

## DOSSIER

*Level playing field* (dirigé par Francesco Martucci)

*Level playing field* : une antienne protectrice du droit de l'Union

par Francesco Martucci ..... 605

Le *level playing field* climatique dans l'Accord UE-RU

par Sophie Grosbon ..... 619

*Level playing field* en matière de devoir de vigilance des entreprises :  
entre harmonisation des droits et coordination des ordres juridiques

par Marion Ho-Dac ..... 633

Le *level playing field* comme fondement inavoué  
du mécanisme d'ajustement carbone aux frontières

par Alan Hervé ..... 651

Anatomie du *level playing field* pour l'accès aux contrats  
de la commande publique dans l'Union :

à propos des règlements « IMPI » et « subventions étrangères »  
par Stéphane De la Rosa ..... 663

## ARTICLES

L'union budgétaire et de transfert sans limites juridiques ?

Armin Steinbach ..... 681

## COMMENTAIRES

Les actions en responsabilité basées sur la violation d'une clause  
de compétence sont des quasi *anti-suit injunctions*

Gilles Cuniberti ..... 697

## CHRONIQUES

Contentieux de l'UE

par Laurent Coutron ..... 705

Espace judiciaire européen  
en matière civile

par Guillaume Payan ..... 733

Droit européen de la concurrence :  
pratiques anticoncurrentielles

par Laurence Idot ..... 739

Droit institutionnel de l'UE

par Jean Paul Jacque ..... 771

Droit européen de la propriété  
intellectuelle

par Edouard Treppoz ..... 785

Jurisprudence administrative française  
intéressant le droit de l'UE

par Dominique Ritteng, Aude Bouveresse  
et Louis de Fournoux ..... 805

## BIBLIOGRAPHIE

Ouvrages reçus ..... 819

# ASoK

Arbeits- und Sozialrechtskartei

## **Christoph Paul Ludvik**

Mitarbeiterbeteiligungen nach dem FlexKapGG

## **Sebastian Zankel**

Das Schriftformgebot im Arbeitsrecht

## **Thomas Rauch**

Vertraglicher Wechsel des Arbeitgebers

## **Alexander Stimmler**

Umsetzung der Work-Life-Balance-Richtlinie

## **Andreas Gerhartl**

Rechtsqualität von Erlässen

## **Praxisinformationen**

Neues aus der Gesetzgebung

News aus Lohnsteuer-, SV- und Arbeitsrecht

Arbeits- und sozialrechtliche Judikatur

# ARBEITS- UND SOZIALRECHTSKARTEI

Redaktion: Univ.-Prof. Dr. Elisabeth Brameshuber, Dr. Roman Krammer  
1210 Wien, Scheydgasse 24, Telefon: 01/24 630, Fax: 01/24 630/751,  
E-Mail Redaktion: redaktion@lindeverlag.at

## INHALTSVERZEICHNIS

<b>CHRISTOPH PAUL LUDVIK</b> .....	86
Mitarbeiterbeteiligungen unter Berücksichtigung der Flexiblen Kapitalgesellschaft (Unternehmenswertanteil)	
<b>SEBASTIAN ZANKEL</b> .....	98
Das Schriftformgebot im Arbeitsrecht	
<b>THOMAS RAUCH</b> .....	104
Vertraglicher Wechsel des Arbeitgebers	
<b>ALEXANDER STIMMLER</b> .....	108
Die Work-Life-Balance-Richtlinie und ihre Umsetzung in Österreich	
<b>ANDREAS GERHARTL</b> .....	115
Rechtsqualität von Erlässen	
<b>GERDA ERCHER-LEDERER / JULIA DUJMOVITS</b> .....	121
Neues aus der Gesetzgebung	
• Umsetzung der Transparenzrichtlinie	
<b>ALFRED SHUBSHIZKY</b> .....	125
Praxis-News aus Sozialversicherungs-, Lohnsteuer- und Arbeitsrecht in Kurzform	
<b>CHRISTINA SCHNITTLER</b> .....	127
Aus der aktuellen Rechtsprechung	
• OGH: „Unfähigkeit zur ordnungsgemäßen Geschäftsführung“ eines Vorstandsmit- glieds als (vereinbarter) Entlassungsgrund	
• OGH: Ansteckung mit COVID-19 stellt keinen Dienst- bzw Arbeitsunfall dar	
• OGH: Kein Anspruch auf Krankengeld während eines unbezahlten Urlaubs	
<b>Impressum</b> .....	103



99. Jahrgang / 10. März 2024 / Nr. 8

# SW D3-725

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

Steuer- und Wirtschaftskartei



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

## **Tagesfragen**

Das Konjunkturpaket „Wohnraum und Bauoffensive“  
Nationalratsbeschlüsse und Initiativanträge im Überblick

## **Arbeitnehmerveranlagung**

Entscheidungen des BFG im Jahr 2023

## **Globale Mindestbesteuerung**

Die Mindeststeuerumlage

## **Immobilienverertragsteuer**

Veräußerung von erstmals vermietetem Altvermögen

## **GesRÄG 2023**

Auswirkungen auf die Gründungsprivilegierung

## **Rechtsprechung**

VwGH-Judikatur aus dem Jänner 2024

# STEUER- UND WIRTSCHAFTSKARTEI

## Zeitschrift für das gesamte Steuer- und Wirtschaftsrecht

### In diesem Heft

Steuerliche Anreize im Konjunkturpaket „Wohnraum und Bauoffensive“ ( <i>SWK-Redaktion</i> )	414
Nationalratsbeschlüsse und Initiativanträge im Überblick ( <i>SWK-Redaktion</i> )	416
Die Entscheidungen des BFG im Jahr 2023 in den Bereichen der Arbeitnehmerveranlagung ( <i>J. Moser</i> )	417
Die Mindeststeuerumlage ( <i>Marchgraber</i> )	433
Verwendung ausländischer Formulare für Ansässigkeitsbescheinigungen (Februar 2024)	439
Veräußerung einer erstmals vermieteten Immobilie des Altvermögens – Besteuerung bei gesplitteter Betrachtungsweise ( <i>Oberkleiner / Sulz</i> )	440
Verfassungskonformität von Bestimmungen des § 1159 ABGB?	446
Auswirkungen des GesRÄG 2023 auf die Gründungsprivilegierung ( <i>Gebauer / Klein</i> )	447
Erhaltungspflicht des Vermieters umfasst auch Heizkörper	451
Aktuelle VwGH-Rechtsprechung ( <i>Bodis</i> )	452
■ Wiedereinsetzung in den vorigen Stand	



Impressum: Siehe Umschlagseite gegenüber

Inhaltsverzeichnisdienst per E-Mail.

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

**SWK**  
Steuer- und Wirtschaftskartei

**Redaktion:** Dr. Andrei Bodis/Mag. Stefan Menhofer  
Dr. Birgit Reiner/Dr. Jürgen Reiner  
Mag. Christoph Schlager  
Dr. Michael Tumpel  
**Tel. Redaktion:** +43 1 24 630, **Fax:** DW 751  
**E-Mail Redaktion:** [redaktion@lindeverlag.at](mailto:redaktion@lindeverlag.at)  
**Tel. Verlag:** +43 1 24 630 Serie, **Fax:** DW 723  
**Adresse:** 1210 Wien, Scheydgasse 24

# NZBau

# Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

B 51514



D3-2148

Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergaberecht

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von  
Prof. Dr. Meinrad Dreher  
Prof. Dr. Heiko Fuchs

Prof. Dr. Klaus Englert  
Wolfgang Jaeger  
Günther Jansen  
Reinhard Janssen  
Prof. Dr. Ralf Leinemann  
Prof. Dr. Burkhard Messerschmidt  
Prof. Dr. Gerd Motzke  
Dr. Marc Opitz  
Dr. Hans-Joachim Prieß  
Dr. Tobias Rodemann  
Dagmar Sacher  
Ulrich Schröder

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

Mit Editorial von *H.-J. Prieß/P. Friton*,  
Vergabetransformation ohne  
Rechtsschutz? (S. 129)

## Aus dem Inhalt

*E. Cobrs/D. Rusch/D. Portner*

Umgang mit Wettbewerbsvorteilen eines Bieters  
aufgrund vertraglicher „Exklusivkonditionen“ im  
Vergabeverfahren 131

*O. Homann/T. Köhler*

Risiken bei Stellen einer Bauhandwerkersicherung 136

*M. Pauka*

Kostenelemente des Selbstkostenerstattungspreises  
in Integrierter Projektabwicklung 139

*A. Meyer-Hetling/M. Metz*

Rechtsschutz im Wasserkonzessionsverfahren:  
Kein Zuschlagsverbot im Berufungsverfahren 141

*BGH*

Folgen einer unwirksamen Abnahmeklausel für  
Mängelprozess der GdWE 145

*OLG Köln*

Keine Löschung einer eingetragenen Bauhand-  
werkersicherungshypothek bei unverlangter  
Bürgschaftsstellung 156  
mit Praxisanmerkung *M. R. Jahn* 157

*EuGH*

Zuschlagsuntersagung bis zur Nachprüfungs-  
entscheidung – CROSS Zlín 160

*EuGH*

Zentrale Beschaffungsstelle aus anderem EU-Staat –  
EVN Business Service 167

*OLG Düsseldorf*

Keine Nachforderung bei inhaltlicher Unterlagen-  
korrektur – Nassbaggerarbeiten 170



25 JAHRE  
NZBau

# 3/2024

8. März 2024

25. Jahrgang S. 129–184



3450202403

---

# Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergaberecht

## NZBau 3/2024

März 2024 · 25. Jahrgang 2024 · Seite 129 –184

Schriftleitung: Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M., Mainz; Rechtsanwalt Prof. Dr. Heiko Fuchs, Mönchengladbach

Redaktion: Rechtsanwältin Elisabeth Jackisch, M. A.; Rechtsanwältin Kerstin Korn, Frankfurt a. M.

---

### Inhalt

<b>Editorial</b>	<i>H.-J. Prieß/P. Friton</i> , Vergabetransformation ohne Rechtsschutz?	129	
<b>Aufsätze</b>	<i>E. Cohrs/D. Rusch/D. Portner</i> , Umgang mit Wettbewerbsvorteilen eines Bieters aufgrund vertraglicher „Exklusivkonditionen“ im Vergabeverfahren – Ein Diskussionsbeitrag für Vergabepraktiker	131	
	<i>O. Homann/T. Köhler</i> , Risiken bei Stellen einer Bauhandwerkersicherung	136	
<b>Praxisforum IPA</b>	<i>M. Pauka</i> , Kostenelemente des Selbstkostenerstattungspreises in Integrierter Projektabwicklung	139	
<b>Entscheidungsbesprechung</b>	<i>A. Meyer-Hetling/M. Metz</i> , Rechtsschutz im Wasserkonzessionsverfahren: Kein Zuschlagsverbot im Berufungsverfahren (zu OLG Naumburg NZBau 2023, 476)	141	
<b>Rechtsprechung</b>			
<b>Privates Baurecht</b>			
BGH	9. 11. 23 – VII ZR 241/22	Folgen einer unwirksamen Abnahmeklausel für Mängelprozess der GdWE	145
BGH	19. 1. 24 – V ZR 191/22	Ausschluss der Heimfallvergütung im Erbbaurechtsvertrag (Ls.)	148
OLG Saarbrücken	11. 10. 23 – 2 U 196/22	Kein kalendarischer Verzug bei Klausel zur Ausführungszeit	149
OLG Schleswig	4. 10. 23 – 12 U 25/21	Kein Anspruch auf Schriftsatzfrist zu mündlich erläuterten SV-Gutachten	152



OLG Karlsruhe	4.9.23 – 8 W 6/23	Substanziierung der Beweisbehauptungen im sBV – späte Ergänzungsfragen	155
OLG Köln	13.3.23 – 2 Wx 257/22	Keine Löschung e. Bauhandwerkersicherungshypothek bei Bürgschaftsstellung mit Praxisanmerkung von M. R. Jabn	156 157
LG Ellwangen	9.10.23 – 6 O 93/23	Strenge Anforderungen an Entbehrlichkeit einer Fristsetzung vor Vorschuss	159

## Vergaberecht

EuGH	18.1.24 – C-303/22	Zuschlagsuntersagung bis zur Nachprüfungsentscheidung – CROSS Zlin	160
EuGH	23.11.23 – C-480/22	Zentrale Beschaffungsstelle aus anderem EU-Staat – EVN Business Service	167
OLG Düsseldorf	8.2.23 – VII-Verg 17/22	Keine Nachforderung bei inhaltlicher Unterlagenkorrektur – Nassbaggerarbeiten	170
OLG Schleswig	24.11.23 – 54 Verg 6/23	Öffentl. Auftraggebereignis nur bei Fachaufsicht – Handwerkskammer	179
OLG Rostock	21.11.23 – 17 Verg 3/23	Keine Vergabennachprüfung von Pachtverträgen – Nordstrand-Campingplatz	181

## Umschlaginformationen

NZBau aktuell

V

ISSN 1439-6351

### NZBau – Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

#### Schriftleitung (V.i.S.d.P.):

Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M. (Vergaberecht), Johannes Gutenberg-Universität Mainz, Haus Recht und Wirtschaft, 55099 Mainz, Telefon: (061 31) 39-2 56 72, Telefax: (061 31) 39-2 56 75, E-Mail: m.dreher@uni-mainz.de; Rechtsanwalt Prof. Dr. Heiko Fuchs (Privates Baurecht), Viersener Straße 16, 41061 Mönchengladbach, Telefon: (021 61) 8 11-601, Telefax: (021 61) 8 11-777, E-Mail: heiko.fuchs@kapellmann.de

Verlagsredaktion: (verantwortlich für den Textteil): Rechtsanwältin Elisabeth Jackisch, M. A. (Rechtsprechung), Rechtsanwältin Kerstin Korn (Aufsätze und Schlussredaktion); Rechtsanwalt Dr. Hans von Gehlen.

Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a. M., Telefon: (069) 75 60 91-0, Telefax: (069) 75 60 91-49.

E-Mail: NZBau@beck-frankfurt.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 ähnliche Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlags in irgendeiner Form vervielfältigt, verbreitet oder

öffentlich wiedergegeben oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden. Der Verlag behält sich auch das Recht vor, Vervielfältigungen dieses Werkes zum Zwecke des Text and Data Mining vorzunehmen.

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München. Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-609, Telefax (0 89) 3 81 89-589, E-Mail: [anzeigen@beck.de](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:** Jährlich € 389,- (inkl. MwSt.). Einzelheft € 42,- (inkl. MwSt.). **Versandkosten** jeweils zugänglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen

nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. Jahresteiile 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: [www.beck-shop.de/nzbau-neue-zeitschrift-baurecht-vergaberecht/product/2367](http://www.beck-shop.de/nzbau-neue-zeitschrift-baurecht-vergaberecht/product/2367)

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

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

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



[schbeck.de/nachhaltig](http://schbeck.de/nachhaltig)



# DER BETRIEB

# 11

Seite 609 – 676  
11. März 2024  
77. Jahrgang



## D3-Z 12

### 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. Weissenberger  
Prof. Dr. Francesca Werth

### Magazin

#### Gastkommentar

Tobias Grambow  
Ohne Gewerkschaft kein Streik

#### DER BETRIEB digital in Owlit lesen!

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

**Owlit**  
Suchen. Finden. Wissen.



### Betriebswirtschaft

Kai-Uwe Marten/Andreas Lorenzer  
Wer soll Nachhaltigkeitsberichte prüfen? 609

### Steuerrecht

Simon Kempny  
Zivil- und steuerrechtliche Gesichtspunkte einer künftigen Gesellschaft  
mit gebundenem Vermögen 617

Daniel Altrogge  
Aktuelles zur Rückbeziehungsfiktion des § 8b Abs. 4 Satz 6 KStG  
bei unterjährigem Beteiligungserwerb 623

Im Jahr 2024 zu erwartende Entscheidungen des BFH (F. Werth) 627

Verzinsung von zu erstattender Umsatzsteuer in Bauträgerfällen  
(M. Hennigfeld) 629

Ausweis einer falschen Steuer in Rechnungen an Endverbraucher (BMF) 630

Vorsteuerabzug aus der Rechnung des Konkursverwalters (BFH) 639

### Wirtschaftsrecht

Paul C. Johannes  
RegE zur Änderung des Bundesdatenschutzgesetzes: Neues zur  
Zusammenarbeit der Aufsichtsbehörden, zu Geschäftsgeheimnissen  
und zum Scoring 645

Überprüfung der Abfindung beim verschmelzungsrechtlichen Squeeze out  
anhand des Börsenkurses (H. Bungert/C. Strothotte) 650

Zum Berufen eines Dritten auf die Vertretungsmacht des GmbH-Geschäfts-  
führers bei fehlender Handelsregistereintragung der Abberufung (BGH) 651

### Arbeitsrecht

Katharina Rebecca Kurch  
Betriebsbedingte Kündigung wegen konzerninterner Aufgabenverlagerung 662

Strukturtarifverträge und Umstrukturierungen (H. v. Mellenthin) 667

Urlaubsberechnung bei zeitlicher Überschneidung von Krankheit und  
Kurzarbeit (BAG) 668

Zulässige Tarifregelung über mangelnde Ruhegehaltfähigkeit einer zusätzlichen  
Beschäftigungszeit durch Umwandlung eines Abfindungsanspruchs (BAG) 672

# Inhalt

## MAGAZIN

<b>Gastkommentar</b> <i>Tobias Grambow</i>	<b>M4</b>
<b>Kurzbeiträge</b>	<b>M6</b>
<b>Impressum</b>	<b>M12</b>

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Abschlussprüfung/Nachhaltigkeitsberichterstattung <b>Wer soll Nachhaltigkeitsberichte prüfen?</b> <i>Prof. Dr. Kai-Uwe Marten / Andreas Lorenzer, B.Sc., beide Ulm</i> DB1458439 (Kurzfassung vgl. S. M6)	S. 609
--	--------

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Gewinnermittlung/Körperschaftsteuer <b>Zivil- und steuerrechtliche Gesichtspunkte einer künftigen Gesellschaft mit gebundenem Vermögen</b> <i>Prof. Dr. Simon Kempny, LL.M. (UWE Bristol), Bielefeld</i> DB1458117 (Kurzfassung vgl. S. M7)	S. 617
Körperschaftsteuer <b>Aktuelles zur Rückbeziehungsfiktion des § 8b Abs. 4 Satz 6 KStG bei unterjährigem Beteiligungserwerb</b> <i>StB Daniel Altrogge, M.Sc., Hannover</i> DB1458206 (Kurzfassung vgl. S. M8)	S. 623

### KOMPAKT

Bilanzsteuerrecht/Einkommensteuer <b>Im Jahr 2024 zu erwartende Entscheidungen des BFH</b> <i>VRiBFH Prof. Dr. Francesca Werth, München</i> DB1459070	S. 627
Umsatzsteuer/Abgabenordnung <b>Verzinsung von zu erstattender Umsatzsteuer in Bauträgerfällen</b> <i>RiFG Dr. Michael Hennigfeld, Köln</i> DB1457343	S. 629

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Umsatzsteuer <b>Ausweis einer falschen Steuer in Rechnungen an Endverbraucher</b> <i>BMF, Schreiben vom 27.02.2024</i> DB1459069	S. 630
Internationales Steuerrecht <b>Anwendung des § 12 Steueroasen-Abwehrgesetz (StAbwG)</b> <i>BMF, Schreiben vom 21.02.2024</i> DB1458517	S. 632

## ENTSCHEIDUNGEN

Körperschaftsteuer/Bilanzsteuerrecht <b>Zur (steuer-)bilanziellen Behandlung eines „Beteiligungsbetrags“ des Kfz-Händlers zur Absicherung des Restwerttrisikos durch den Hersteller im Rahmen des Leasing-Restwertmodells</b> <i>BFH, Urteil vom 13.09.2023 – XI R 20/20</i> DB1458108	S. 632
Gewerbsteuer <b>Hinzurechnung von Swap-Zinsen als Entgelte für Schulden</b> <i>BFH, Urteil vom 16.11.2023 – III R 27/21</i> DB1457211	S. 636
Umsatzsteuer/Insolvenzrecht <b>Vorsteuerabzug aus der Rechnung des Konkursverwalters</b> <i>BFH, Beschluss vom 23.11.2023 – VR 3/22</i> DB1458967	S. 639
Finanzgerichtsordnung/Einkommensteuer <b>Übergang von der Zusammenveranlagung zur Einzelveranlagung während des Klageverfahrens</b> <i>BFH, Beschluss vom 25.10.2023 – I R 38/20</i> DB1458962	S. 642

## WIRTSCHAFTSRECHT

### AUFSATZ

Datenschutz

#### **RegE zur Änderung des Bundesdatenschutzgesetzes: Neues zur Zusammenarbeit der Aufsichtsbehörden, zu Geschäftsgeheimnissen und zum Scoring**

RA Paul C. Johannes, Kassel

DB1458771 (Kurzfassung vgl. S. M9)

S. 645

### KOMPAKT

Umwandlungsrecht/Aktienrecht

#### **Überprüfung der Abfindung beim verschmelzungsrechtlichen Squeeze out anhand des Börsenkurses**

RA Dr. Hartwin Bungert, LL.M. / RA Dr. Christian Strothotte, M.Jur., beide Düsseldorf

DB1458883

S. 650

### ENTSCHEIDUNGEN

GmbH-Recht

#### **Zum Berufen eines Dritten auf die Vertretungsmacht des GmbH-Geschäftsführers bei fehlender Handelsregistereintragung der Abberufung**

BGH, Urteil vom 09.01.2024 – II ZR 220/22

DB1458966

S. 651

Insolvenzrecht

#### **Anfechtung von Einfuhrumsatzsteuer- und Zollzahlungen: Zur Kenntnis von einem Insolvenzantrag aufgrund der Medienberichterstattung – Sachhaftung nach § 76 AO als kongruente Sicherung**

BGH, Urteil vom 08.02.2024 – IX ZR 107/22

DB1459051

S. 657

Versicherungsrecht

#### **Vermögensschaden-Haftpflichtversicherung des Steuerberaters: Haftungsausschluss wegen Verstoßes im Bereich eines unternehmerischen Risikos**

BGH, Urteil vom 15.11.2023 – IV ZR 277/22

DB1459093

S. 661

## ARBEITSRECHT

### AUFSATZ

Kündigungsrecht

#### **Betriebsbedingte Kündigung wegen konzerninterner Aufgabenverlagerung**

RAin Katharina Rebecca Kurch, Düsseldorf

DB1456778 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 662

### KOMPAKT

Betriebsverfassungsrecht

#### **Strukturtarifverträge und Umstrukturierungen**

RA/FAArbR Dr. Hendrik von Mellenthin, LL.M., Düsseldorf

DB1453290

S. 667

### ENTSCHEIDUNGEN

Urlaubsrecht

#### **Urlaubsberechnung bei zeitlicher Überschneidung von Krankheit und Kurzarbeit**

BAG, Urteil vom 05.12.2023 – 9 AZR 364/22

DB1458125

S. 668

Betriebliche Altersversorgung

#### **Zulässige Tarifregelung über mangelnde Ruhegehaltfähigkeit einer zusätzlichen Beschäftigungszeit durch Umwandlung eines Abfindungsanspruchs**

BAG, Urteil vom 10.10.2023 – 3 AZR 312/22

DB1457805

S. 672



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

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



QR-Code scannen



# NZG

B 6690

# Neue Zeitschrift Gesellschaftsrecht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-2196

## Herausgeber

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

## Aus dem Inhalt

- F.-J. Schöne/E. Wiese*  
Neue Spielregeln für M&A-Transaktionen:  
EU-Drittstaatsubventionsverordnung (Editorial) 273
- M. Burianski/A. Lang*  
Auslegung von „Hell-or-High-Water-Klauseln“ in  
Unternehmenskaufverträgen nach deutschem Recht 275
- Th. Kopelke*  
Aus- und Fortbildung von Aufsichtsratsmitgliedern 282
- G. Bachmann*  
Beweislast und Erfüllungswirkung bei Abtretung des  
Deckungsanspruchs gegen den D&O-Versicherer 293
- OLG Frankfurt a. M.*  
Fehlende Prozessführungsbefugnis des Kommanditisten  
für Sozialforderungen einer KG 301
- OLG Celle*  
Kein einstweiliger Aufschub der Kapitalerhöhung  
einer AG durch Aktionär 304
- BGH*  
Haftung der BaFin im Zusammenhang mit dem  
„Wirecard-Bilanzskandal“ (Anm. P. Buck-Heeb) 305
- OLG Brandenburg*  
Gleichwertigkeit von Rechten nach grenzüberschrei-  
tender Umwandlung einer Kapitalgesellschaft 310
- OLG Köln*  
Abtretung und Stillhalteabkommen zwischen Gesell-  
schaft und Organmitglied im D&O-Haftungsfall 313



C.H. BECK

## 7/2024

6. März 2024  
27. Jahrgang S. 273–320



8250202407

# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

NZG 7/2024

27. Jahrgang · 06. März 2024 · Seite 273–320

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

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

## Inhalt

### Editorial

*F.-J. Schöne/E. Wiese*, Neue Spielregeln für M&A-Transaktionen:  
Die EU-Drittstaatsubventionsverordnung 273

### Report

Gesetzgebung: Einführung einer elektronischen Präsenzbeurkundung 274  
BVerfG: Unzulässige Verfassungsbeschwerde in Cum-Ex-Fall 274  
BGH: Einziehung bei verbotenen Insidergeschäft 274

### Aufsätze

*M. Burianski/A. Lang*, Auslegung von „Hell-or-High-Water-Klauseln“  
in Unternehmenskaufverträgen nach deutschem Recht 275  
*Th. Kopelke*, Aus- und Fortbildung von Aufsichtsratsmitgliedern 282

### Bericht

*Th. Thiede*, Neuere Entwicklungen im Kartellrecht –  
Hatrick, Siedlungsabfall und Lkw 289

### Zur Rechtsprechung

*G. Bachmann*, Beweislast und Erfüllungswirkung bei Abtretung  
des Deckungsanspruchs gegen den D&O-Versicherer 293

## Rechtsprechung

### Personengesellschaftsrecht

OLG Frankfurt a. M. 19.10.2023 – 15 U 133/22 Fehlende Prozessführungsbefugnis des Kommanditisten  
für Sozialforderungen einer KG 301  
OLG Brandenburg 26.09.2023 – 7 W 68/23 Firmenbezeichnung bei der Partnerschaftsgesellschaft 304



## Kapitalgesellschaftsrecht

OLG Celle	17.04.2023 – 9 W 41/23	Kein einstweiliger Aufschub der Kapitalerhöhung einer AG durch Aktionär	304
-----------	------------------------	---	-----

## Kapitalmarktrecht

BGH	10.01.2024 – III ZR 57/23	Haftung der BaFin im Zusammenhang mit dem „Wirecard-Bilanzskandal“ (mit Anm. von P. Buck-Heeb)	305 309
-----	---------------------------	---	------------

## Umwandlungsrecht

OLG Brandenburg	27.09.2023 – 7 U 107/22	Gleichwertigkeit von Rechten nach grenzüberschreitender Umwandlung einer Kapitalgesellschaft	310
-----------------	-------------------------	--	-----

## Versicherungsrecht

OLG Köln	21.11.2023 – 9 U 206/22	Abtretung und Stillhalteabkommen zwischen Gesellschaft und Organmitglied im D&O-Haftungsfall	313
----------	-------------------------	--	-----

ISSN 1434-9272

### NZG – Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht (NZG)

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

#### Schriftleitung:

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

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

#### Manuskripte und andere Einsendungen:

Alle Einsendungen sind an die o. g. Adresse zu richten. Es besteht keine Haftung für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigefügt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss in Textform erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt die Autorin/der Autor dem Verlag C.H. BECK an ihrem/seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht 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 ähnliche Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlags in irgendeiner Form vervielfältigt, verbreitet oder öffentlich wiedergegeben oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden. Der Verlag behält sich auch das Recht vor, Vervielfältigungen dieses Werkes zum Zwecke des Text and Data Mining vorzunehmen.

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

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

#### Abbestellungen:

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

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

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

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



[chbeck.de/nachhaltig](http://chbeck.de/nachhaltig)

# Betriebs Berater

BB

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-211

11 | 2024

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

11.3.2024 | 79. Jg.  
Seiten 577-640

## DIE ERSTE SEITE

**Dr. Elke Umbeck**, RAin

Neuer Schwung für den Schiedsort Deutschland – Der Referentenentwurf des BMJ zur Modernisierung des Schiedsverfahrensrechts

## WIRTSCHAFTSRECHT

**Prof. Dr. Jens Wüstemann** und **Franziska Büchner**, M.Sc., MIB

Das Lieferkettensorgfaltspflichtengesetz: Pflichten und Verantwortung von Unternehmen – Eine kritische Würdigung | 579

**Dr. Timon Mertens**, LL.M., CIPP/E

Datenschutzkonforme Gestaltung einer betrieblichen Skill-Gap-Analyse | 585

## STEUERRECHT

**Prof. Dr. Michael Rutemöller**, LL.M. (Taxation)

Energie- und Stromsteuer – Aktuelle Änderungen bei den Steuerbefreiungs- und Steuerentlastungsregelungen | 599

**Katharina Weißenbacher**, RAin/StBin

Zukunftsfinanzierungsgesetz – ein Meilenstein für Mitarbeiterbeteiligungsprogramme | 603

## BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

**Dr. Martin Bünning**, RA/StB

Bilanzsteuerliche Bezüge des neuen Zinsbegriffs bei der Zinsschrankenregelung | 619

## ARBEITSRECHT

**Dr. Adrian Schürgers**, RA, und **Belkis Werner**

Workation – rechtliche Fallstricke | 628



## Wirtschaftsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

- BGH:** Extreme Durable (23.1.2024 – I ZR 205/22)  
**BGH:** Vollstreckbarerklärung eines ausländischen Schiedsspruchs – Einwand eines Anerkennungsvertragungsgrunds i. S. d. Art. V Abs. 1 UNÜ (21.12.2023 – I ZB 37/23)  
**BGH:** Verwehrung einer Berufung auf fehlende Eintragung einer eintragungspflichtigen Tatsache eines Dritten (9.1.2024 – II ZR 220/22)  
**BGH:** Bauträgervertrag und Verjährung des einheitlichen Vergütungsanspruchs (7.12.2023 – VII ZR 231/22)  
**BGH:** Zulassung der Revision der Hannover 96 Management GmbH (27.2.2024 – II ZR 71/23)

#### Gesetzgebung

- ER:** Endgültige Billigung der RL zur Stärkung der Verbraucher für den ökologischen Wandel  
**BMJ:** RefE eines Gesetzes zur Änderung des Zuständigkeitsstreitwerts der Amtsgerichte  
**BT:** Änderung des LobbyRG in Kraft

#### Verwaltung

- EU-Kommission:** Neue EU-Behörde in Deutschland – Anti-Geldwäsche-Agentur kommt nach Frankfurt a. M.

### Aufsätze

Prof. Dr. Jens Wüstemann und Franziska Büchner, M.Sc., MIB

#### Das Lieferkettensorgfaltspflichtengesetz: Pflichten und Verantwortung von Unternehmen – Eine kritische Würdigung

Meilenstein in der Diskussion über die Verantwortung von Unternehmen für ihre Lieferketten ist das am 1.1.2023 in Kraft getretene deutsche Lieferkettensorgfaltspflichtengesetz (LkSG). Der Beitrag beschreibt kritisch Umfang und Auswirkung des Gesetzes auf betroffene Unternehmen, ergänzt um eine Skizzierung der kürzlich auf europäischer Ebene erzielten vorläufigen Einigung auf eine Richtlinie über Sorgfaltspflichten von Unternehmen im Hinblick auf Nachhaltigkeit (Corporate Sustainability Due Diligence Directive – CSDDD).

Dr. Timon Mertens, LL.M., CIPP/E

#### Datenschutzkonforme Gestaltung einer betrieblichen Skill-Gap-Analyse

In immer schnelleren Zyklen werden Mitarbeitende im Arbeitsalltag mit digitalisierungsbedingten Anforderungen konfrontiert, für die sie (noch) nicht über die notwendigen Kenntnisse verfügen. Die gesteigerte Geschwindigkeit macht tradierte Formen des Hinneinwachsens in Rollen und Positionen durch „learning by doing“ immer untauglicher und Unternehmen, die ihre Belegschaft dergestalt einsetzen, zunehmend ineffizient und damit weniger wettbewerbsfähig. Das in der rechtlichen Literatur bislang kaum beachtete Instrument der Skill-Gap-Analyse bietet die Möglichkeit, diese Ineffizienzen zu identifizieren und zu reduzieren oder gar zu beheben. Der Beitrag skizziert, wie eine solche Analyse, in der notwendigerweise große Mengen personenbezogener Daten verarbeitet werden, rechtskonform gestaltet werden kann.

### Entscheidungen

- BGH:** Elektronisches Dokument; einfache Signatur (30.11.2023 – III ZB 4/23) 590  
**BGH:** Namensschuldverschreibung, Wertpapierprospekt, Transparenzgebot, Darlegungs- und Beweislast (18.1.2024 – III ZR 245/22 – dazu BB-Kommentar von Dr. Michael Zoller, RA/FAStR) 593

## Steuerrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

- EuGH-Schlussanträge:** Belgian Association of Tax Lawyers gegen Premier ministre/Eerste Minister, Zusammenarbeit der Verwaltungsbehörden im Bereich der Besteuerung, DAC 6-Richtlinie (Belgisches Vorabentscheidungsersuchen) (29.2.2024 – C-623/22)  
**EuGH:** Verminderung der Steuerbemessungsgrundlage – Abschlussfrist für die Beantragung der nachträglichen Verminderung der Mehrwertsteuerbemessungsgrundlage – Zinsanspruch des Steuerpflichtigen (Bulgarisches Vorabentscheidungsersuchen) (29.2.2024 – C-314/22)  
**BFH:** Verteilung von Nutzungsentschädigungen für die Überlassung von Ausgleichsflächen (12.12.2023 – IX R 18/22)  
**BFH:** Nichtigkeit eines Schenkungsteuerbescheids (8.11.2023 – II R 22/20)  
**BFH:** Zum gewerbsteuerlichen Bankenprivileg (30.11.2023 – III R 55/20)  
**BFH:** Gerichtlicher Prüfungsmaßstab nach Art. 78 Abs. 1 DSGVO; Tätigkeit und Mitteilung der Aufsichtsbehörde nach Art. 77 DSGVO (12.12.2023 – IX R 33/21)

#### Verwaltung

- BZSt:** DAC6 – Aktualisierung der Anlage zum BMF-Schreiben vom 29.3.2021

### Aufsätze

Prof. Dr. Michael Rutemöller, LL.M. (Taxation)

#### Energie- und Stromsteuer – Aktuelle Änderungen bei den Steuerbefreiungs- und Steuerentlastungsregelungen

Zum letzten Quartal 2023 bzw. zum 1.1.2024 haben sich grundlegende Änderungen bei den Befreiungs- und Entlastungsregelungen des Energie- und Stromsteuerrechts ergeben. Diese Änderungen beruhen zum einen auf dem Auslaufen zahlreicher beihilferechtlicher Freistellungsanzeigen, zum anderen auf dem politisch vieldiskutierten Strompreispaket, welches mit dem ersten Haushaltsfinanzierungsgesetz 2024 mit Wirkung zum 1.1.2024 beschlossen wurde. Im Beitrag sollen die wichtigsten Änderungen dargestellt und die energie- bzw. stromsteuerrechtlichen Auswirkungen für die betroffenen Beteiligten gewürdigt werden.

Katharina Weissenbacher, RAin/StBin

#### Zukunftsfinanzierungsgesetz – ein Meilenstein für Mitarbeiterbeteiligungsprogramme

Das langersehnte Zukunftsfinanzierungsgesetz („ZuFinG“) wurde endlich beschlossen und eröffnet seit dem 1.1.2024 neue Möglichkeiten für Mitarbeiterbeteiligungsprogramme. Am 17.11.2023 (Drs. 20/9363) hat der Bundestag dem Gesetz zugestimmt, gefolgt von der Zustimmung des Bundesrates am 24.11.2023 (Drs. 587/23). Mitarbeiterbeteiligungsprogramme können nun häufiger von dem neu gefassten § 19a EStG profitieren. Dieser Beitrag soll die Neuerungen und ihre Auswirkungen darstellen.

### Entscheidungen

- BFH:** Zur teleologischen Reduktion des § 3c Abs. 2 EStG bei Zinszahlungen auf „unternehmensgruppeninterne“ Darlehen (16.11.2023 – IV R 26/20) 604  
**FG Münster:** Einkommensteuer auf Veräußerungsgewinn als Masseverbindlichkeit (25.1.2024 – 10 K 1934/21 E) 611  
**FG Düsseldorf:** Lohnsummenregelung bei Kleinbetrieben (15.1.2024 – 6 K 2095/22 K,G,F) 614

577

597

579

599

585

603



## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

617

#### Rechnungslegung

**IVSC:** Perspektivenpapier zu immateriellen Vermögenswerten

**EFRAG:** FAQ-Dokument zu den ESRS

**DRSC:** Paneldiskussion und Zwischenergebnisse der Evaluation zur Anwendung der IFRS in Deutschland

#### Wirtschaftsprüfung

**IDW:** Solidaritätszuschlag verfassungswidrig

**BaFin:** Schreiben zu Neuerungen bei der Prüfung von Wertpapierinstituten

**WPK:** Aktualisierung der Übersicht der Listen der Länder mit hohem Geldwäscherisiko

**WPK:** Fragebogen zur Erfüllung der geldwäscherechtlichen Pflichten jetzt digital

**WPK:** Aktualisierung der Mitarbeiterschulung „Die Erfüllung der geldwäscherechtlichen Pflichten“

**WPK:** Prüfungstermine WP-Examen 2024/2025 fortgeschrieben

#### Betriebswirtschaft

**BDU:** 70-jähriges Bestehen

### Aufsatz

**Dr. Martin Bünning, RA/StB**

#### Bilanzsteuerliche Bezüge des neuen Zinsbegriffs bei der Zinsschrankenregelung

Der Zinsbegriff der Zinsschrankenregelung ist seit Einführung der Regelung Gegenstand von Diskussionen. Insbesondere ist fraglich, ob sich der Zinsbegriff im Rahmen der Regelung des § 4h Abs. 3 EStG auf Entgelte für die Kapitalüberlassung i. e. S. beschränkt oder ob er darüber hinaus auch Aufwendungen erfasst, die Entgelt für Dienstleistungen sind, die im Umfeld der Kreditgewährung erbracht werden. Die Frage der Abgrenzung hat jüngst auch den BFH (XI R 45/19) und den Gesetzgeber des Kreditzweitmarktförderungsgesetzes beschäftigt. Mit den bilanziellen Bezügen dieser Entwicklung befasst sich dieser Beitrag.

619

### Entscheidung

**FG Baden-Württemberg:** Verfassungsmäßigkeit des Gewinnzuschlags nach § 6b Abs. 7 EStG (18.9.2023 – 10 K 1459/22 – dazu BB-Kommentar von **Gero von Glasenapp, RA/StB**)

622

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

627

#### Entscheidungen

**BAG:** Betriebsvereinbarung Bonus – unterjähriges Ausscheiden – Stichtagsregelung – Berechnung anteiliger Anspruch (15.11.2023 – 10 AZR 288/22)

**BAG:** Rechtsweg – Corona-Sonderleistung für Pflegefachkräfte in Krankenhäusern (12.1.2024 – 9 AZB 23/23)

**LAG Niedersachsen:** Zustimmung zur Kündigung des Betriebsratsvorsitzenden von Amazon ersetzt (28.2.2024 – 13 TaBV 40/23)

**ArbG Hamburg:** Einstweiliger Rechtsschutz – Verbot des Einsatzes von ChatGPT und KI (16.1.2024 – 24 BVGa 1/24)

### Aufsatz

**Dr. Adrian Schürgers, RA, und Belkis Werner**

628

#### Workation – rechtliche Fallstricke

Das Konzept des flexiblen Arbeitens beinhaltet nicht nur Teilzeitemodelle, sondern mehr und mehr auch den Wunsch nach Möglichkeiten, die Arbeitsleistung außerhalb von Betrieb und Homeoffice mobil zu erbringen. Dabei muss das mobile Arbeiten nicht auf das Gebiet der Bundesrepublik beschränkt sein – ein für viele Arbeitnehmer attraktives Modell ist das Arbeiten aus einem Urlaubsort heraus. Solche Konstellationen bringen eine Vielzahl rechtlicher Fallstricke mit sich. Zu beachten sind insbesondere arbeits-, steuer- und sozialversicherungsrechtliche Fragestellungen. In diesem Beitrag soll der Praxis vor diesem Hintergrund eine Handreichung gegeben werden, die insbesondere das Problembewusstsein des Rechtsanwenders schärft, ohne dabei die stets notwendige Einzelfallprüfung ersetzen zu wollen.

### Entscheidung

**BAG:** Betriebsrat – Kosten – Rückforderung vom Betriebsratsmitglied (25.10.2023 – 7 AZR 338/22)

637

### 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/>

### 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/>

### Die Erste Seite

**Dr. Elke Umbeck, RAin**

**Neuer Schwung für den Schiedsort Deutschland – Der Referentenentwurf des BMJ zur Modernisierung des Schiedsverfahrensrechts**

**Impressum/Vorschau**

VIII



**Frankfurter Krypto Konferenz**

20. November  
Marriott Hotel Frankfurt  
[ruw.de/krypto](http://ruw.de/krypto)



D3-2291

## » Internationale und kapitalmarktorientierte Rechnungslegung

**Fachbeirat:** Prof. Dr. Andreas Barckow • Prof. Dr. Axel Haller • Prof. Dr. Sven Hayn • Prof. Dr. Peter Kajüter • Dr. Harald Köster • Prof. Dr. Peter Leibfried • Prof. Dr. Martin Schmidt • Prof. Dr. Bernd Stibi • Prof. Dr. Isabel von Keitz • Prof. Dr. Patrick Velte • Prof. Dr. Johannes Wirth • Prof. Dr. Dr. h. c. Jochen Zimmermann • Prof. Dr. Henning Zülch

### AUFSÄTZE

*Heinz Dreesen/Andreas Horsch*

Einflussfaktoren der Goodwill-Abschreibungen nach IAS 36 – Eine empirische Analyse der Unternehmen des deutschen Prime Standards

97

*Christian Mehnert*

Was lange währt, wird endlich gut? – Entwicklungsperspektiven der Goodwill-Bilanzierung in der Internationalen Rechnungslegung

106

*Christian Zwirner/Felix Krauß*

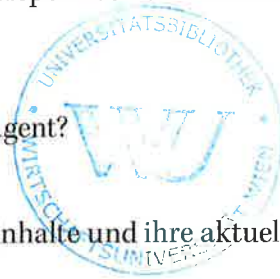
Umsatzrealisierung nach IFRS 15 als Prinzipal oder Agent?

117

*Martin Bahre/Philipp Schäfer/Michael Hinz*

Nachhaltigkeitsziele als zukunftsorientierte Berichtsinhalte und ihre aktuelle Berichtspraxis

125



### FALLSTUDIE

*Wladislav Gawenko/Martin Tettenborn*

Die anlassabhängige Bilanzierung von Marken

132

### RECHNUNGSLEGUNG & INVESTOR RELATIONS

*Henning Zülch/Monika Kovarova-Simecek/Marius Mölders/Lennart Bock/Eloy Barrantes*

Finfluencer im Fokus: Marktüberblick, Analyse und Handlungsempfehlungen für die Finanzkommunikation börsennotierter Unternehmen

137

**AUFSÄTZE**

IFRS/Rechnungslegung

**Einflussfaktoren der Goodwill-Abschreibungen nach IAS 36 – Eine empirische Analyse der Unternehmen des deutschen Prime Standards**

**Heinz Dreese, M.A., Bonn / Prof. Dr. Andreas Horsch, Freiberg**

Die Folgebewertung des Goodwills nach dem Impairment Only Approach wird seit Jahren kontrovers diskutiert. Von zahlreichen Bilanzadressaten wird die Überarbeitung der Bilanzierungsstandards gefordert und auch die Rückkehr zu einer planmäßigen Abschreibung angeregt. Ein Hauptkritikpunkt ist, dass die Wertminderung einerseits (institutionenökonomisch erklärbar) anreizgetrieben sowie andererseits (verhaltensökonomisch erklärbar) heuristisch bedingt sein könnte und sich vom eigentlichen Zweck der Rechnungslegung abkoppelt. Die Ausführungen leisten einen Beitrag zur objektiven Einschätzung der Goodwill-Abschreibungspraxis der Unternehmen des deutschen Prime Standards nach IAS 36 für die Jahre 2010 bis 2021.

KOR1456392

S. 97

IFRS/Rechnungslegung

**Was lange währt, wird endlich gut? – Entwicklungsperspektiven der Goodwill-Bilanzierung in der Internationalen Rechnungslegung**

**Dipl.-Kfm. Christian Mehnert, Nürnberg**

Die seit jeher kontrovers geführte Diskussion um die Goodwill-Bilanzierung flammte im Kontext diverser Regulierungsprojekte und Initiativen zuletzt neu auf. Während die Grundkonzeption des Impairment Only Approach wohl bis auf Weiteres für die US-GAAP wie auch für die IFRS Bestand haben wird, zeichnen sich für die IFRS verschiedene Änderungen an IFRS 3 und IAS 36 ab. Diese dürften zu einer merklichen Ausweitung der Angaben führen, das Gesamtgefüge des Goodwill Impairment-Tests beeinflussen und zum Teil auch mit neuen praktischen Herausforderungen und direkten wie indirekten Kosten einhergehen. Dem stehen punktuelle Vereinfachungen gegenüber.

KOR1458197

S. 106

IFRS/Rechnungslegung

**Umsatzrealisierung nach IFRS 15 als Prinzipal oder Agent?**

**WP/StB Prof. Dr. Christian Zwirner / StB Dr. Felix Krauß, beide München**

Der Beitrag stellt die theoretischen Grundlagen zur Umsatzrealisierung nach IFRS 15 dar, die einschlägig sind für die Beurteilung, ob das bilanzierende Unternehmen i.S.d. Rechnungslegungsstandards als Prinzipal oder als Agent einzustufen ist. Er stellt zudem in der Praxis umsetzbare Vorschläge für eine Operationalisierung der demnach beurteilungsrelevanten Indikatoren dar. Hierzu wird auch ein Sachverhalt aus der Praxis dargestellt, der ein solches Vorgehen notwendig macht. Die Lösung dieses Anwendungsfalls zeigt, welche Faktoren bei der Beantwortung der Prinzipal-Agenten-Frage einzelfallabhängig zu berücksichtigen und wie diese im gegebenen Kontext abzuwägen sein können. Hierbei wird außerdem deutlich, dass zum Teil deutliche Ermessensspielräume vorliegen können, die unter Berücksichtigung des true-and-fair-view-Ansatzes der IFRS-Rechnungslegung und des betrachteten Geschäftsmodells auszufüllen sind.

KOR1452884

S. 117

Nachhaltigkeitsberichterstattung

**Nachhaltigkeitsziele als zukunftsorientierte Berichtsinhalte und ihre aktuelle Berichtspraxis**

**Dr. Martin Bahre, Chemnitz / Philipp Schäfer, M.A., Zwickau / Prof. Dr. Michael Hinz, Chemnitz**

Die Berichterstattung über Nachhaltigkeitsaspekte gewann in den letzten Jahren zunehmend an Bedeutung und wird auch in

Zukunft eine wichtige Rolle für Unternehmen spielen. Die Einführung neuer Standards der Nachhaltigkeitsberichterstattung bringt neben neuen Berichterstattungs- und Veröffentlichungsmodalitäten (z.B. Anwenderkreis) auch neue Berichtsinhalte mit sich. So ist für einen Teil der Unternehmen die Berichterstattung über die von den Unternehmen selbstgesteckten Nachhaltigkeitsziele potenziell neu. Die empirische Untersuchung zeigt eine Dominanz der Berichterstattung über Umweltziele in der Nachhaltigkeitsberichterstattung der DAX-Unternehmen. Dabei scheinen sich insb. die langfristig gesteckten Ziele (z.B. Klimaneutralität bis 2050) an den institutionell gesteckten Zielen (z.B. European Green Deal) zu orientieren.

KOR1438711

S. 125

**FALLSTUDIE**

IFRS/Rechnungslegung

**Die anlassabhängige Bilanzierung von Marken**  
**Dr. Wladislav Gawenko, Chemnitz / Prof. Dr. Martin Tettenborn, Heilbronn**

Die Bilanzierung von Vermögenswerten ist nur bedingt von der Art des Vermögenswerts abhängig. Entscheidend ist vielmehr der jeweilige Bilanzierungsanlass. In dieser Fallstudie wird anhand der Bilanzierung von Marken aufgezeigt, welche Unterschiede in der Bilanzierung in Abhängigkeit vom jeweiligen Bilanzierungsanlass auftreten können. Dabei wird insb. auch der Fall besprochen, dass ein unerwarteter Produktskandal die Änderung der ursprünglichen Markenbewertung erfordert.

KOR1457860

S. 132

**RECHNUNGSLEGUNG & INVESTOR RELATIONS**

Investor Relations

**Finfluencer im Fokus: Marktüberblick, Analyse und Handlungsempfehlungen für die Finanzkommunikation börsennotierter Unternehmen**

**Prof. Dr. Henning Zülch, Leipzig / FH-Prof. Mag. Monika Kovarova-Simecek, St. Pölten / Marius Mölders, M.Sc. / Lennart Bock, M.Sc., beide Leipzig / Dr. Eloy Barrantes, Wien**

Diese Studie gibt im ersten Schritt einen umfassenden Überblick über die aktuelle Finfluencer-Szene im DACH-Raum und analysiert im zweiten Schritt ihre thematischen Nischen und Schwerpunkte auf Instagram. Es werden dabei relevante Finfluencer-Kategorien identifiziert, welche Implikationen für die Finanzkommunikation von börsennotierten Unternehmen haben können. Darauf aufbauend werden sowohl Chancen als auch Risiken diskutiert sowie konkrete Handlungsempfehlungen gegeben, wie Unternehmen den Finfluencer-Trend für die Erweiterung ihrer Finanzkommunikation nutzen können. Erörtert wird konkret, dass eine bewusste Zusammenarbeit mit Finfluencern eine Chance zur Modernisierung der Finanzkommunikation ist, um nicht zuletzt auch die „Generation Aktie“ adressatengerecht erreichen zu können, wobei ein Risikomanagement empfohlen wird, um Reputationsschäden zu vermeiden.

KOR1458464

S. 137

**REPORTS**

**International** S. 147

**National** S. 148

**SERVICE**

**Neues aus der Owlit-Datenbank** M3

**Veranstaltungshinweis/Impressum** M4

# Strafrecht

## Strafverteidiger Forum

Heft 3 März 2024

G 26104

www.ag-strafrecht.de

### Aufsätze

*Bohn*, Das beschleunigte Verfahren – in der Theorie rechtskonform, in der Praxis rechtswidrig?!

*Elobied*, Verfassungsrechtliche Einschränkungen des Zeugniszwangs

### Entscheidungen

LG Essen: Zu den Voraussetzungen der richterlichen Anordnung einer Durchsuchung zur Nachtzeit

BayObLG: Gericht darf Berufung nicht verwerfen, wenn mitgeteilt wird, dass der Angeklagte sich verspätet, aber noch innerhalb angemessener Zeit erscheinen wird

BGH: Fristsetzung zur Anbringung von Beweisanträgen nach § 244 Abs. 6 S. 3 StPO erfordert weder die Feststellung noch den konkreten Verdacht einer Verschleppungsabsicht

BGH: Allenfalls einzelne Anträge können zum Gegenstand einer Verständigung gemacht werden

OLG Celle: Als E-Mail-Anhang versendete Pdf-Dokumente von Arbeits- und Prüfungszeugnissen stellen erkennbar nur eine Reproduktion dar



### Herausgeber

RA Prof. Dr. Heiko Ahlbrecht  
RA Dr. Stephan Beukelmann  
RAin Dr. Julia Exner-Kuhn  
RA Dr. Philipp Gehrmann  
RAin Dr. Ines Kilian  
RA Dr. Dirk Lammer  
RAin Sonka Mehner  
RA Jes Meyer-Lohkamp  
RA Christof Püschel  
RA Dr. Christian Rode  
RAin Diane Waterstradt  
RAin Dr. Lara Wolf  
und die  
Arbeitsgemeinschaft  
Strafrecht des DAV

### Redaktion

RA Dr. Stephan Beukelmann  
RA Prof. Dr. Olaf Hohmann  
RAin Dr. Ines Kilian  
RA Jes Meyer-Lohkamp  
RA Michael Rosenthal

### Schriftleitung

RA Dr. Stephan Beukelmann  
RA Prof. Dr. Olaf Hohmann

## Aktuell

Wildt, Europa im Überblick

81

## Aufsätze

Bohn, Das beschleunigte Verfahren – in der Theorie rechtskonform, in der Praxis rechtswidrig?!

83

Elobied, Verfassungsrechtliche Einschränkungen des Zeugniszwangs

90

## Entscheidungen

### Verfahrensrecht

StPO § 104 Abs. 1 Nr. 3: Zu den Voraussetzungen der richterlichen Anordnung einer Durchsuchung zur Nachtzeit  
LG Essen, Beschl. v. 11.12.2023 – 56 Qs 10/23

100

StPO § 140 Nr. 5: Besondere Schutzbedürftigkeit eines inhaftierten Beschuldigten gebietet die nachträgliche Beordnung eines Pflichtverteidigers

LG Braunschweig, Beschl. v. 17.10.2023 – 9 Qs 267/23

102

StPO § 141 Abs. 1: Nachträgliche Pflichtverteidigerbestellung bei wesentlicher Verzögerung der Entscheidung über rechtzeitig gestellten Antrag

LG Dessau-Roßlau, Beschl. v. 19.12.2023 – 6 Qs 196 Js 29157/23

103

StPO § 143a Abs. 2 S. 1 Nr. 3, Abs. 3: Zur Auswechslung des Pflichtverteidigers in der Revisionsinstanz  
KG, Beschl. v. 13.12.2023 – 2 Ws 146/23

104

StPO § 142 Abs. 1 S. 1: Unterbleibt die Entscheidung über einen Beordnungsantrag, weil dieser entgegen § 142 Abs. 1 S. 1 nicht unverzüglich dem Ermittlungsrichter zur Entscheidung vorgelegt wird, ist der Pflichtverteidiger rückwirkend zu bestellen  
AG Stuttgart, Beschl. v. 20.12.2023 – 36 Gs 11711/23

104

StPO § 244 Abs. 6 S. 3: Die Fristsetzung zur Anbringung von Beweisanträgen nach § 244 Abs. 6 S. 3 StPO erfordert nicht die Feststellung oder den konkreten Verdacht einer Absicht der Prozessverschleppung

BGH, Beschl. v. 19.12.2023 – 3 StR 160/22

105

StPO § 257c Abs. 1 S. 2: Allenfalls einzelne Anträge können zum Gegenstand einer Verständigung gemacht werden

BGH, Beschl. v. 10.1.2024 – 1 StR 413/23

108

StPO §§ 304 Abs. 5, 311 Abs. 1 und 2: Mit der sofortigen Beschwerde muss eine Überprüfung der Entscheidung mit dem Ziel der Aufhebung oder Änderung begehrt werden  
BGH, Beschl. v. 20.12.2023 – StB 72/23

109

StPO § 329 Abs. 1 S. 1: Wird dem Gericht während der regelmäßigen Wartezeit mitgeteilt, dass der Angekl. sich verspätet, aber noch innerhalb angemessener Zeit erscheinen wird, darf das Gericht die Berufung nicht verwerfen

BayObLG, Beschl. v. 1.1.2024 – 203 StRR 3/24

110

OWiG § 73 Abs. 2: Entbindung des Betroffenen von der Verpflichtung zum persönlichen Erscheinen kann bei Verlegung des Hauptverhandlungstermins fortwirken  
BGH, Beschl. v. 10.10.2023 – 4 StR 94/22

110

### Materielles Strafrecht/Strafrechtliche Nebengebiete

StGB § 30 Abs. 2 Variante 3 Alt. 2: Die Verabredung zur Anstiftung zu einem Verbrechen setzt eine vom ernstlichen Willen getragene Einigung von mindestens zwei Personen voraus, gemeinschaftlich einen Dritten zur Begehung eines bestimmten Verbrechens anzustiften

BGH, Urt. v. 29.11.2023 – 6 StR 179/23

113

StGB § 73 Abs. 1: Ein durch die Tat erlangter Vorteil kann nur ein Vermögenszuwachs sein, den der Täter durch seine Tat erzielt hat

BGH, Beschl. v. 12.12.2023 – 1 StR 359/23

114

StGB § 211: Das Motivationsbeherrschungspotential i.S.d. Mordmerkmals der Heimtücke ist nicht identisch mit der Unrechtseinsicht und Handlungssteuerung bei der Tat-

ausführung i.S.d. §§ 20, 21 StGB

BGH, Beschl. v. 12.10.2023 – 2 StR 79/23

115

StGB § 269: Als E-Mail-Anhang versendete Pdf-Dokumente von Arbeits- und Prüfungszeugnissen stellen erkennbar nur eine Reproduktion dar

OLG Celle, Urt. v. 15.12.2023 – 1 ORs 2/23

116

JGG § 26 Abs. 1 S. 1 Nr. 2: Bewährungswiderruf setzt Besorgnis, dass weitere Straftaten begangen werden, voraus  
LG Braunschweig, Beschl. v. 18.12.2023 – 2 Qs 20/23

117

### Kosten- und Gebührenrecht

VV RVG Nr. 4124: Ist die allein von der StA geführte und begründete Berufung auf die Rechtsfolgen beschränkt und wird sie kurz vor der Berufungshauptverhandlung zurückgenommen, rechtfertigt das nicht ohne Weiteres den Nichtansatz der Mittelgebühr nach Nr. 4124 VV RVG

LG Nürnberg-Fürth, Beschl. v. 15.1.2024 – 12 Qs 80/23

119

# versicherung rundschau

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-2254

Zeitschrift für das Versicherungswesen

Jänner/Februar 2024 1-2 | 24

## magazin

Editorial

Überzeugt nachhaltig

Hagelversicherung: Nachhaltige Finanz- und Budgetpolitik für ein zukunftsfittes Österreich

Meldung

International

## gesundheitsvorsorge

Der Gesundheitszustand wird oft besser beurteilt als er tatsächlich ist

## wissenschaft

Univ.-Prof. Dr. Christian Armbrüster:

Was bedeutet die KI-Verordnung für die Versicherungsbranche?

Univ.-Prof. Dr. Nikolaus Forgó:

Wie ist es um den Datenschutz bestellt vor dem Hintergrund der Digitalisierung in der Versicherungswirtschaft?

DI Dr. Niki Popper:

Simulation, Modelle und Daten – wie aus Information Entscheidungen entstehen sollten

o.Univ.-Prof. Dr.iur. Monika Hinteregger:

KI und Haftung

Für Sie gelesen

## rechtsprechung

1190. RechtsschutzV: Klauselkontrolle |

1191. RechtsschutzV: Covid-19 ist „Kata-

strophe“ | 1192. Rechtsschutz-V: Verstoß

bei Vermächtnisstreit | 1193. Rechts-

schutz-V: Zeitpunkt Verstoß

## Extremwetter: Erste Schätzungen für 2023 – über 1 Mrd. Euro Schäden



## magazin

Redaktion: [dagmar.straif@vvo.at](mailto:dagmar.straif@vvo.at)

<b>Editorial</b>	<b>03</b>
<b>TITEL</b>	
<b>Extremwetter: Erste Schätzungen für 2023 – über 1 Mrd. Euro Schäden</b> Rekordschadenszahlen angesichts der Auswirkungen des Klimawandels erwartet	<b>04</b>
<b>Überzeugt nachhaltig</b> Interview mit Mag. Franz Mair und Mag. Isolde Stieg, dem Vorstandsduo der TIROLER VERSICHERUNG V.a.G.	<b>10</b>
<b>Hagelversicherung: Nachhaltige Finanz- und Budgetpolitik für ein zukunftsfittes Österreich</b> Wichtige Maßnahmen für nachhaltige Klimapolitik	<b>14</b>
<b>Meldung</b> Wir leisten unseren Beitrag!	<b>15</b>
<b>International</b> EU Dossiers im Endspurt der Legislaturperiode	<b>16</b>

## gesundheitsvorsorge

Redaktion: [astrid.knitel@vvo.at](mailto:astrid.knitel@vvo.at)

<b>Der Gesundheitszustand wird oft besser beurteilt als er tatsächlich ist</b> Details aus dem Österreichischen Gesundheitsbericht 2022	<b>25</b>
--	-----------

## wissenschaft

Redaktion: [katharina.trampisch@gvfw.at](mailto:katharina.trampisch@gvfw.at)

<b>Versicherungswissenschaftliches Symposium in Graz</b> Von 9. bis 10. November 2023 fand in der Aula der Universität Graz das Versicherungswissenschaftliche Symposium „Bits, Bytes und Bots: Digitalisierung als Chance und Herausforderung für die Versicherungswirtschaft“ statt	<b>30</b>
<b>Armbrüster, Was bedeutet die KI-Verordnung für die Versicherungsbranche?</b>	<b>31</b>
<b>Forgó, Wie ist es um den Datenschutz bestellt vor dem Hintergrund der Digitalisierung in der Versicherungswirtschaft</b>	<b>36</b>
<b>Popper, Simulation, Modelle und Daten – wie aus Information Entscheidungen entstehen sollten</b>	<b>38</b>
<b>Hinteregger, KI und Haftung</b>	<b>43</b>
<b>Rechtsprechung</b> 1190. RechtsschutzV: Klauselkontrolle   1191. RechtsschutzV: Covid-19 ist „Katastrophe“   1192. Rechtsschutz-V: Verstoß bei Vermächtnisstreit   1193. Rechtsschutz-V: Zeitpunkt Verstoß	<b>52</b>
<b>Impressum</b>	<b>29</b>

# Europäisches Wirtschafts- und Steuerrecht

EWS

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-268

1 | 2024

Betriebs-Berater Europa

5.3.2024 | 35. Jg.  
Seiten 1–60

## DIE ERSTE SEITE

**Prof. Dr. René Repasi**

Recht auf Reparatur: Paradigmenwechsel beim Verbrauchsgüterkauf

## AUFSÄTZE

**Prof. Dr. Marc Gabriel und Dr. Andreas Schulz**

Die Rechtsprechung des EuGH auf dem Gebiet des Vergaberechts in den Jahren 2022/2023 | 1

**Prof. Dr. Walter Frenz**

EU-Unternehmensfreiheit und Klimaschutz 13

**Prof. Dr. Franz Böni**

Ausweitung des Anwendungsbereichs des Kartellrechts | 17

**Thomas Kollruss, Lea Esser und Tom Gray**

Besteuerung von Kapitalerträgen auf Bruttobasis ohne Aufwandsabzug bei beschränkt Steuerpflichtigen unionsrechtswidrig? | 20



## RECHTSPRECHUNG DER EU-GERICHTE

**Schlussanträge:** Missbrauch beherrschender Stellung – eigener Preisvergleichsdienst – „Google“ | 24

**EuG:** Erwerb mehrerer Sparten von Innogy durch E.ON – kein „einzigster Zusammenschluss“ – „EVH“ | 24

**EuGH:** Fusionsvertrag UPS-TNT: Keine außervertragliche Haftung der Union mangels Kausalität | 25

**EuG:** Wettbewerbsbeschränkung durch Manipulation des Euribor – „JP Morgan Chase“ | 26

**EuGH:** Staatliche Beihilfen: Nachweis eines selektiven Vorteils in Tax Ruling – fehlerhafte Bestimmung des Bezugssystems – keine allgemeine Anwendbarkeit des Fremdvergleichsgrundsatzes – „Amazon“ | 27

**EuG:** Staatliche Beihilfen: Keine außervertragliche Haftung der Union u.a mangels Kausalität – „BPB“ | 27

**EuG:** Staatliche Beihilfen: Kumulierung von Einzelbeihilfen innerhalb desselben Konzerns – „Air France“ | 28

**EuGH:** Bei einem Hackerangriff muss der nach der DSGVO Verantwortliche die Geeignetheit der Sicherheitsmaßnahmen nachweisen – Befürchtung missbräuchlicher Verwendung der Daten als Schaden | 29

**EuGH:** DSGVO: Unterlassung regelmäßiger Löschung nicht benötigter Mieterdaten – „Deutsche Wohnen“ | 37

**EuGH:** DSGVO: Speicherdauer der Information über eine Restschuldbefreiung durch die „SCHUFA“ | 43

**EuGH:** DSGVO: Unzulässigkeit automatisierter Entscheidung im Einzelfall („Scoring“) – „SCHUFA“ | 45

**EuGH:** Freizügigkeit: Zulässigkeit von Beschränkungen durch Covid 19-Maßnahmen – „Nordic Info“ | 52

**EuGH:** Widerrufsrecht bei Kfz-Kredit, kein Widerrufsrecht bei Kfz-Leasing ohne Kaufpflicht – „BMW-Bank“ | 54

## BEIHEFTER

EWS-Jahresregister 2023



## Inhaltsverzeichnis

<b>Die erste Seite</b>	Recht auf Reparatur: Paradigmenwechsel beim Verbrauchsgüterkauf Prof. Dr. René Repasi, Mitglied des Europäischen Parlaments, Brüssel	
<b>Aufsätze</b>	Die Rechtsprechung des EuGH auf dem Gebiet des Vergaberechts in den Jahren 2022/2023 Prof. Dr. Marc Gabriel, LL.M. (NTU UK), Rechtsanwalt, Fachanwalt für Vergaberecht, Verwaltungsrecht und Medizinrecht, und Dr. Andreas Schulz, LL.M. (VUW), Rechtsanwalt, Fachanwalt für Vergaberecht, Berlin	1
	EU-Unternehmensfreiheit und Klimaschutz Prof. Dr. Walter Frenz, Maître en Droit Public, RWTH Aachen University	13
	Ausweitung des Anwendungsbereichs des Kartellrechts Prof. Dr. iur. Franz Böni, lic. oec., Mosnang	17
	Besteuerung von Kapitalerträgen auf Bruttobasis ohne Aufwandsabzug bei beschränkt Steuerpflichtigen unionsrechtswidrig? Thomas Kollruss, Berlin, Lea Esser, Wuppertal, und Tom Gray, Düsseldorf	20
<b>Rechtsprechung der EU-Gerichte</b>	Missbrauch beherrschender Stellung auf dem Markt für allgemeine Internetsuchdienste – Bevorzugung des eigenen Preisvergleichsdienstes – Schlussanträge „Google“ (GAin Kokott, 11. 1. 2024 – Rs. C-48/22 P)	24
	Der Erwerb der Sparten Energieverteilung und -vertrieb sowie von Erzeugungsanlagen von Innogy durch E.ON ist kein „einzigster Zusammenschluss“ „EVH“ u. a. (EuG, 20. 12. 2023 – Rs. T-53/21)	24
	Fusionsvertrag UPS-TNT: Keine außervertragliche Haftung der Union (EuGH, 21. 12. 2023 – Rs. C-297/22 P)	25
	Wettbewerbsbeschränkung: Manipulation des Euribor – „JP Morgan Chase“ (EuG, 20. 12. 2023 – Rs. T-106/17)	26
	Staatliche Beihilfen: Nachweis eines selektiven Vorteils in Tax Ruling – Bezugssystem – keine allgemeine Anwendbarkeit des Fremdvergleichsgrundsatzes – „Amazon“ (EuGH, 14. 12. 2023 – Rs. C-457/21)	27
	Staatliche Beihilfen an BPB: Keine außervertragliche Haftung der Union (EuG, 20. 12. 2023 – Rs. T-415/21)	27
	Staatliche Beihilfen: Kumulierung innerhalb eines Konzerns – „Air France“ (EuG, 20. 12. 2023 – Rs. T-216/21)	28
	Rettungsbeihilfe Rumäniens für TAROM – „Wizz Air Hungary“ (EuGH, 11. 1. 2024 – Rs. C-440/22 P)	29
	DSGVO: Bei einem Hackerangriff muss der Verantwortliche die Geeignetheit der Sicherheitsmaßnahmen nachweisen – Befürchtung missbräuchlicher Verwendung als Schaden (EuGH, 14. 12. 2023 – Rs. C-340/21)	29
	DSGVO: Eine Geldbuße setzt einen schuldhaften Verstoß voraus (EuGH, 5. 12. 2023 – Rs. C-683/21)	36
	DSGVO: Geldbuße wegen Unterlassung der regelmäßigen Löschung nicht mehr benötigter personenbezogener Mieterdaten durch Immobiliengesellschaft – „Deutsche Wohnen“ (EuGH, 5. 12. 2023 – Rs. C-807/21)	37
	DSGVO: Eine Wirtschaftsauskunftei darf die Information über eine Restschuldbefreiung nicht länger als das Insolvenzregister speichern – „SCHUFA“ (EuGH, 7. 12. 2023 – verb. Rs. C-26/22 und C-64/22)	43
	DSGVO: Unzulässigkeit des automatisierten „Scoring“ – „SCHUFA“ (EuGH, 7. 12. 2023 – Rs. C-634/21)	45
	DSGVO: Anwendung auf parlamentarischen Untersuchungsausschuss? (EuGH, 16. 1. 2024 – Rs. C-33/22)	51
	E-Commerce: Verpflichtungen fremdansässiger Anbieter von Online-Diensten? – Schlussanträge „Airbnb Ireland“ u. a. (GA Szpunar, 11. 1. 2024 – verb. Rs. C-662/22, C-667/22, C-664/22, C-666/22 und C-665/22)	52
	Freizügigkeit: Zulässigkeit von Beschränkungen durch Covid 19-Maßnahmen (EuGH, 5. 12. 2023 – Rs. C-128/22)	52
	Gewährung internationalen Schutzes für Frauen vor Verfolgung (EuGH, 16. 1. 2024 – Rs. C-621/21)	53
	Verbraucherrechte: Kein Widerrufsrecht bei Kfz-Leasing ohne Kaufpflicht, aber Widerrufsrecht bei Kraftfahrzeugkredit – „BMW-Bank“ (EuGH, 21. 12. 2023 – verb. Rs. C-38/21, C-47/21 und C-232/21)	54
	Energieverbrauchskennzeichnung: Außervertragliche Haftung? – „Dyson“ (EuGH, 11. 1. 2024 – Rs. C-122/22 P)	57
	Industrieemissionen: Maßnahmen zur integrierten Vermeidung und Verminderung von Umwelttrisiken eines Stahlwerks – Schlussanträge „Ilva“ (GAin Kokott, 14. 12. 2023 – Rs. C-626/22)	57
	Gleichbehandlung: Altersanforderung für eine persönliche Assistenz? (EuGH, 7. 12. 2023 – Rs. C-518/22)	58
	Vertraulichkeitsregelung für Informationen über Flugstörungen gerechtfertigt (EuGH, 18. 1. 2024 – Rs. C-451/22)	59
<b>Anhänge Verfahren</b>	Wettbewerbsbehinderung durch Fusion von Booking und eTraveli Group? (EuG Rs. T-1139/23)	60
<b>Aktuell</b>	Die erste Seite I · EWS-Autoren IV · EWS-Impressum IV	

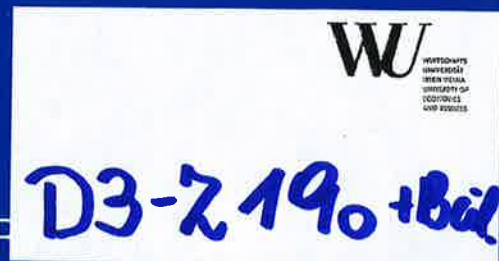
**Geschäftsführung:** Peter Esser (Sprecher), Sönke Reimers (Sprecher), Thomas Berner, Markus Gotta

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

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

# 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 Langenbucher  
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

## AUFSÄTZE

*Dr. Karl-Alexander Neumann / Lucas Phillip Haak*  
Die Entwicklung des Finanzmarktaufsichtsrechts  
2022/2023 **161**

*Daniel Lühmann / Can Görgülü / Jörg Marciniak*  
Einsatz von KI im Asset Management **175**

*Zsofia Vig*  
Decentralized Autonomous Organizations  
als Investmentvermögen **183**

## RECHTSPRECHUNG

*Bankvertragsrecht*  
BGH: Kündigung eines Prämiensparvertrags  
nach Erreichen der höchsten Prämienstufe (Träger) **190**

KG: Einbeziehung von Preisklauseln bei  
Verbraucher kreditverträgen (Lang/Rösler) **197**

*Kapitalmarktrecht*  
BGH: Anspruchsübergang beim Zweiterwerb  
von Fondsanteilen (Bauermeister) **203**

bkr.beck.de

**Jetzt mit 48 Seiten!**

**Als Sonderbeilage:**  
**Dr. Fabian Reuschle mit ausführlicher**  
**Analyse des Ref-E zur KapMuG-Reform!**



# BKR

## ZEITSCHRIFT FÜR BANK- UND KAPITALMARKTRECHT

### AUFSÄTZE

*Dr. Karl-Alexander Neumann/Lucas Phillip Haak*

Die Entwicklung des Finanzmarktaufsichtsrechts 2022/2023 **161**

*Daniel Lühmann/Can Görgülü/Jörg Marciniak*

Einsatz von KI im Asset Management **175**

*Zsofia Vig*

Decentralized Autonomous Organizations als Investmentvermögen **183**

### RECHTSPRECHUNG

*Bankvertragsrecht*

BGH, Urt. v. 14.11.2023 – XI ZR 88/23: Kündigung eines Prämiensparvertrags nach Erreichen der höchsten Prämienstufe (mit Anmerkung v. Prof. Dr. Tobias Tröger) **190**

KG, Urt. v. 16.10.2023 – 8 U 175/21: Einbeziehung von Preisklauseln

bei Verbraucherkreditverträgen

(mit Anmerkung v. Dr. Volker Lang/Prof. Dr. Patrick Rösler) **197**

*Kapitalmarktrecht*

BGH, Urt. v. 21.9.2023 – III ZR 139/22: Anspruchsübergang beim Zweiterwerb von Fondsanteilen (mit Anmerkung v. Prof. Dr. Tabea Bauermeister) **203**



# BKR

## ZEITSCHRIFT FÜR BANK- UND KAPITALMARKTRECHT

Schriftleitung: Prof. Dr. Philipp Maume, München



Beilage 1/2024 (zu BKR Heft 5/2024)  
6. März 2024 · Seite 1-60

D3-2190/bel.

### Rechtstatsächliche Analyse und Praxissimulation des Referentenentwurfs zur Reform des KapMuG

Dr. Fabian Reuschle



K 130202405

# SpURT

Zeitschrift für Sportrecht



D3-2338

In Verbindung mit der Deutschen  
Vereinigung für Sportrecht e.V. –  
Konstanzer Arbeitskreis für Deutsches  
und Internationales Sportrecht –  
und der International Sports Lawyers'  
Association (ISLA)

herausgegeben von  
Dr. Jörg Englisch (DFB)  
Prof. Dr. Philipp S. Fischinger, LL.M.  
Prof. Dr. Peter W. Heermann, LL.M.  
Prof. Dr. Matthias Jahn  
Dr. Heiner Kahlert  
Dr. Christian Krähe  
Dr. Stephan Netzle  
Prof. Dr. Jan F. Orth, LL.M., VRiLG  
Annett Rombach, LL.M.  
Prof. Dr. Alexander Scheuch  
Prof. Dr. Björn Schiffbauer  
Prof. Dr. Martin Schimke, LL.M.  
Prof. Dr. Udo Steiner  
Dr. habil. Martin Stopper  
Prof. Dr. Rudolf Streinz  
Dr. Thomas Summerer  
Prof. Dr. Klaus Vieweg  
Prof. Dr. Wolf-Dietrich Walker  
Thomas Weikert (DOSB)

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



2/2024

März/April 31. Jahrgang  
Seiten 77 bis 160

## Aus dem Inhalt

- U. Steiner*  
Gebot sportfreundlichen Gesetzesvollzugs? 77
- T. Hülskötter*  
Europäisches Recht auf Konfrontationskurs mit  
dem Sitz des CAS 78
- M. Stopper*  
Der „neue“ kartellrechtliche Prüfungsmaßstab im Sport 86
- P. Fischinger*  
Anrechnung böswillig unterlassenen anderweitigen Erwerbs  
auf Annahmeverzugslohnansprüche freigestellter Cheftrainer? 92
- C. Weber*  
Nachhaltigkeitsberichterstattung im deutschen Profifußball 100
- M. Klarmann*  
Publizität als strafbegründendes Element der Verbots-  
listenänderung im AntiDopG? 108
- M. Reinsch*  
Der Stand der deutschen Spitzensportreform im Jahr 2024 112
- FIFA-Disziplinarkommission*  
Sperrung gegen Luis Rubiales 120
- OLG Karlsruhe*  
Rückzahlung von verlorenen Spieleinsätzen bei illegalen  
Sportwetten 127
- OLG Dresden*  
Verkehrssicherungspflichten beim Jedermann-Triathlon 137
- AG Kerpen*  
Keine einstweilige Verfügung auf Nominierung zur  
Para Trap-WM (m. Anm. Kintrup) 145

Mit Zweijahresregister 2022/2023



8650202402

## Inhalt

### Editorial

- Gebot sportfreundlichen Gesetzesvollzugs? *U. Steiner* ..... 77

### Abhandlungen

- Europäisches Recht auf Konfrontationskurs mit dem Sitz des CAS  
*T. Hülskötter* ..... 78

### Aufsätze

- Der „neue“ kartellrechtliche Prüfungsmaßstab im Sport *M. Stopper* 86
- Anrechnung böswillig unterlassenen anderweitigen Erwerbs  
auf Annahmeverzugslohnansprüche freigestellter Cheftrainer?  
*P. S. Fischinger* ..... 92
- Nachhaltigkeitsberichterstattung im deutschen Profifußball  
*C. Weber* ..... 100
- Publizität als strafbegründendes Element der Verbotslistenänderung  
im AntiDopG? *M. Klarmann* ..... 108
- Der Stand der deutschen Spitzensportreform im Jahr 2024  
*M. Reinsch* ..... 112

### Rechtsprechung

- *Kurzübersicht* ..... 116
- *Internationales*
  - FIFA-Ethikkommission: Sexueller Missbrauch an Minderjährigen  
durch Fußballtrainer ..... 116
  - FIFA-Disziplinarkommission: Sperre gegen Luis Rubiales –  
Übergriff auf Jennifer Hermoso ..... 120
- *Ordentliche Gerichtsbarkeit*
  - OLG Karlsruhe: Rückzahlung von verlorenen Spieleinsätzen  
bei illegalen Sportwetten ..... 127
  - OLG Koblenz: Kartellrechtlicher Anspruch auf Zugang zum  
Nürburgring ..... 133
  - OLG Dresden: Verkehrssicherungspflichten beim Jedermann-  
Triathlon ..... 137
  - LG Frankenthal (Pfalz): Außerordentliche Kündigung des  
Pachtvertrags einer Vereinsgaststätte ..... 141
  - AG Duisburg: Sofortiges Anerkenntnis und  
Verfahrensvoraussetzungen im Verbandsstrafverfahren  
(*m. Anm. Meier*) ..... 142
  - AG Kerpen: Keine einstweilige Verfügung auf Nominierung zur  
Para Trap-WM (*m. Anm. Kintrup*) ..... 145



- **Verbandsgerichtsbarkeit**  
DFB-Bundesgericht: Änderung eines DFB-Zuwendungsbescheids bei Berechnungsfehler ..... 149
- DFB-Sportgericht: Strafbarkeit von diskriminierenden Äußerungen nach der DFB-Werteordnung (m. Anm. Weitz) ..... 151

## Schaufenster

- Anhörung in Sachen Caster Semenya vor der Großen Kammer des EGMR ..... 153
- Abberufung von Martin Kind: BGH lässt Revision der H96-Management GmbH zu ..... 153
- Amtszeitbegrenzungen und wie man sie umgeht – Eine Nachlese zu Infantino, Ceferin und Bach ..... 153
- Sportrechtstagung der AG Sportrecht im April 2024 ..... 156
- Dsj: #sportmitcourage – Für eine freiheitliche, demokratische Gesellschaft und Menschenwürde ..... 157
- Für Sport mit Haltung – Gegen rechtsextreme Ideologie ..... 158
- *Kornbeck (Hrsg.): EU Antitrust Law and Sport Governance. The Next Frontier? (Rez. P. Fischer) ..... 158*
- *James/Osborn: Olympic Laws. Culture, Values, Tensions. (Rez. J. Kornbeck) ..... 159*

ISSN 0945-3873

### SpuRt – Zeitschrift für Sport und Recht

Herausgegeben in Verbindung mit der Deutschen Vereinigung für Sportrecht e.V. – dem Konstanzer Arbeitskreis für Deutsches und Internationales Sportrecht – und der ISLA (International Sports Lawyers' Association).

**Schriftleitung und Redaktion:**  
VRiLG Prof. Dr. Jan F. Orth, LL.M., (V.i.S.d.P.), Forschungsstelle Sportrecht der Universität zu Köln Albertus-Magnus-Platz 50923 Köln  
Tel.: 0221/97 59 94-00  
Fax: 0221/97 59 94-02  
E-Mail: spurt@beck.de

**Manuskripte und andere Einsendungen:**  
Alle Einsendungen sind ausschließlich 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 Ver-

wertung 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:** Zweimonatlich.

#### Bezugspreise 2024:

**Deutschland:** Jahresabo € 255,- (inkl. MwSt.), Vorzugspreis für Mitglieder der ARGE Sportrecht im DAV und Mitglieder der Deutschen Vereinigung für Sportrecht DVSR € 207,- (inkl. MwSt.), Einzelheft € 49,- (inkl. MwSt.), jeweils zuzüglich Versandkosten.

**Österreich:** Jahresabo € 219,- (inkl. MwSt.), Einzelheft: € 40,- (inkl. MwSt.), jeweils zuzüglich Versandkosten.

Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes.

Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

Jahrestelei und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

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

**Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.**  
Deutschland: C.H.BECK.  
Österreich: LexisNexis Verlag  
ARD Orac GmbH & Co KG,  
Marxergasse 25, A-1030 Wien.

#### KundenServiceCenter:

**Deutschland:**  
Telefon: (0 89) 3 81 89-750  
Telefax: (0 89) 3 81 89-358  
E-Mail: [kundenservice@beck.de](mailto:kundenservice@beck.de)  
**Österreich:**  
Telefon: +43-1-534 52-0  
Telefax: +43-1-534 52-141,  
E-Mail: [kundenservice@lexisnexis.at](mailto:kundenservice@lexisnexis.at)

#### Abbestellung:

Abbestellfristen finden Sie unter:  
<https://www.beck-shop.de/spurt-zeitschrift-sport-recht/product/1339>

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

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

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

# 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 Beilage:  
NZA Jahresregister 2023

Mit Blick ins Steuerrecht



## 5/2024

11. März 2024  
41. Jahrgang S. 281–360

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-2242

### Aus dem Inhalt

- B. Dzida  
Der „Schutz der Rechte von Beschäftigten“ im sachlichen Anwendungsbereich des Hinweisgeberschutzgesetzes 281
- M. Maties/C. Koops  
Effektive Compliance und Hinweisgeberschutz bei Verstößen gegen die persönliche Integrität im (Grenz-) Anwendungsbereich des Hinweisgeberschutzgesetzes 287
- U. Tödtmann/J. Quicker  
Der goldene Handschlag für den Hinweisgeber – Muss die Abfindung bis zur Rente reichen? 292
- G. Engels  
Differenzierungsklauseln, mal ganz anders! 298
- K. C. Albert  
Wer trägt die Kosten der Vertrauensperson beim betrieblichen Eingliederungsmanagement? 302
- V. Jungbauer  
Diskriminierung Teilzeitbeschäftigter bei Überstundenzulagen 304
- Streitwertkatalog für die Arbeitsgerichtsbarkeit (1.2.2024) mit Einführung K. Thies 307
- EuGH  
Anforderungen an Schadensersatzanspruch nach DS-GVO 320
- OLG Hamburg  
Unterlassungsanspruch gegen Betreiber eines Arbeitgeber-Bewertungsportals 343
- BAG  
Entschädigungsklage eines männlichen Bewerbers auf Stelle als „Sekretärin“ – Ablehnung aller LAG-Richter 359



4550202405



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

## **NZA Editorial**

**Cord Meyer**

Die 35-Stunden-Woche – Ein-, Zwei- oder Mehrbahn-Straße?

III

## **NZA aktuell**

**Wichtige neue Entscheidungen**

VI

**Informationen**

VI

Jahresbericht des BAG 2023

IX

**Impressum**

XXII

## **Aufsätze und Berichte**

**Boris Dzida**

Der „Schutz der Rechte von Beschäftigten“ im sachlichen Anwendungsbereich des Hinweisgeber-  
schutzgesetzes

281

**Martin Maties/Christian Koops**

Effektive Compliance und Hinweisgeberschutz bei Verstößen gegen die persönliche Integrität im  
(Grenz-)Anwendungsbereich des Hinweisgeberschutzgesetzes

287

**Ulrich Tödtmann/Julius Quicker**

Der goldene Handschlag für den Hinweisgeber – Muss die Abfindung bis zur Rente reichen?

292

**Gerd Engels**

Differenzierungsklauseln, mal ganz anders!

298

**Karl Christian Albert**

Wer trägt die Kosten der Vertrauensperson beim betrieblichen Eingliederungsmanagement?

302

## **Kommentar**

**Vincent Jungbauer**

Diskriminierung Teilzeitbeschäftigter bei Überstundenzulagen

304

## **Mitteilungen und Dokumente**

**Kathrin Thies**

Einführung zum Streitwertkatalog für die Arbeitsgerichtsbarkeit

307

Streitwertkatalog für die Arbeitsgerichtsbarkeit

308

## **Buchbesprechungen**

Erfurter Kommentar zum Arbeitsrecht (D. Hangarter-Sperling)

313

### Blick ins Steuerrecht

**Jens Intemann**

Anforderungen an ein elektronisches Fahrtenbuch	314
Höhe der Säumniszuschläge auch ab 2019 verfassungsgemäß	314
Steuerfreiheit eines Stipendiums	314
Überlassung einer VIP-Loge	314
Besteuerung eines Arbeitnehmers bei Auslandstätigkeit	314

### Rechtsprechung

#### Arbeitsvertragsrecht

EGMR	13. 12. 2022 – 26968/16	Kündigung eines Angestellten aufgrund von GPS-Daten aus seinem Dienstwagen	315
EuGH	25. 01. 2024 – C-687/21	Anforderungen an Schadensersatzanspruch nach DS-GVO	320
BAG	05. 09. 2023 – 9 AZR 350/22	Kostenbeteiligung des Flugschülers bei Pilotenausbildung – AGB-Kontrolle des Ausbildungs- und Darlehensvertrags	325
BAG	05. 12. 2023 – 9 AZR 364/22	Urlaubsberechnung bei Überschneidung von Krankheit und Kurzarbeit	330
BAG	23. 11. 2023 – 8 AZR 164/22	Diskriminierung wegen Schwerbehinderung – Ersatztermin bei Verhinderung des Betroffenen zum Vorstellungsgespräch	335
BAG	10. 10. 2023 – 3 AZR 312/22	Ruhegeldfähige Beschäftigungszeit bei der bAV	339
OLG Hamburg	08. 02. 2024 – 7 W 11/24	Unterlassungsanspruch gegen Betreiber eines Arbeitgeber-Bewertungsportals – Nennung des Klarnamens des Bewerbers	343
LAG Nürnberg	06. 06. 2023 – 7 Sa 275/22	Duschen als vergütungsrechtliche Arbeitszeit? (Ls.)	346
LAG Mecklenburg-Vorpommern	02. 11. 2023 – 5 Sa 35/23	Äußere Form des Arbeitszeugnisses (Ls.)	346

#### Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

BAG	05. 10. 2023 – 6 AZR 333/22	Herabgruppierung – Kein Verstoß von Regelung des TV-L gegen die Verfassung	347
BAG	17. 10. 2023 – 9 AZR 38/23	Arbeitnehmerähnliche Person – Tariflicher Ausgleich wegen Minderung der Gesamtvergütung	351
BAG	17. 10. 2023 – 9 AZR 39/23	Auslegung des Urlaubstarifvertrags für arbeitnehmerähnliche Personen im Deutschlandfunk – Wiederholungsvergütung	354

#### Verfahrensrecht

BAG	25. 01. 2024 – 8 AS 17/23	Entschädigungsklage eines männlichen Bewerbers auf Stellenausschreibung als „Sekretärin“ – Befangenheitsanträge gegen alle LAG-Richter	359
-----	---------------------------	--	-----



# MarkenR

S. 57-112

Zeitschrift für deutsches, europäisches und internationale



D3-2328

## Herausgeber

**Prof. Joachim Starck**  
Richter am Bundesgerichtshof a.D.

**Prof. Dr. Olaf Sosnitza**  
Universität Würzburg  
Richter am Oberlandesgericht a.D.

**Prof. Dr. Ulrich Hildebrandt**  
Rechtsanwalt, Berlin

Art.-Nr.

## Fachbeirat

**RAin Dr. Verena v. Bomhard**  
*Alicante*

**Prof. Dr. Maximilian Haedicke**  
*Universität Freiburg*

**Dr. Julia Hentsch**  
*Markenverband e. V.*

**Dr. Regina Hock**  
*Präsidentin des Bundespatentgerichts*

**Prof. Dr. Annette Kur**  
*Max-Planck-Institut München*

**RA Prof. Dr. Alexander v. Mühlendahl**  
*München*

**RA Prof. Dr. Christian Rehnke**

## ... Aufsätze

Bender	Die Unionsmarke bleibt ein Erfolgsmodell _____	57
Nadde	The Saudi draft law on geographical indications – At a glance _____	84

## Aktuell beim EuGH

Ringelhann	Aktualisierter Überblick zu anhängigen Vorabentscheidungsverfahren _____	89
------------	--	----

## Rechtsprechung

EuGH	Inditex _____	91
EuGH	Mylan _____	95
BGH	KÖLNER DOM _____	99
OLG Braunschweig	„Berliner Luft“ _____	105



# GRUR

## Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht Rechtsprechungs-Report

Zeitschrift herausgegeben von der Deutschen Vereinigung  
für gewerblichen Rechtsschutz und Urheberrecht

- 93 | EPG  
Ursprüngliche Fassung des Patentanspruchs als  
Auslegungshilfe – Elektronisches Etikett
- 101 | OLG München  
Voraussetzungen für bühlenmäßige Darstellung  
– Herr-der-Ringe-Konzert
- 105 | BPatG  
Markenlöschung wegen Bösgläubigkeit – TB
- 110 | OLG Hamm  
Wettbewerbsverhältnis zwischen Dermatologen und  
Apotheken in Bezug auf Behandlung von Haarausfall  
– Haartransplantation
- 111 | OLG Hamburg  
Irreführende Angaben über Schutzfunktion eines  
Sonnenschutzprodukts – Sonnenschutzcreme
- 117 | OLG Köln  
Bewerbung eines Schädlingsbekämpfungsprodukts aus  
Kieselgur und Seifen aus pflanzlichen Ölen – Microgur Plus
- 124 | OLG Hamburg  
Keine äußerungsrechtlichen Ansprüche eines ausländischen  
Staates – Überwachungssoftware
- 127 | EuGH  
Voraussetzungen der vor EuG und EuGH erforderlichen  
anwaltlichen Unabhängigkeit – tagesschau



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

### 3/2024

Seiten 93 bis 132  
24. Jahrgang  
März 2024



C.H. BECK



# GRUR<sub>RR</sub>

## Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht Rechtsprechungs-Report

Zeitschrift herausgegeben von der Deutschen Vereinigung  
für gewerblichen Rechtsschutz und Urheberrecht

Seiten 93–132  
24. Jahrgang | März 2024

Schriftleitung: Klaus Bacher, Matthias Leistner und Ansgar Ohly

# 3/2024

## Inhalt

### RECHTSPRECHUNG

Patentrecht

- 93** | EPG 20.12.2023 – UPC\_CFI\_292/2023  
Ursprüngliche Fassung des Patentanspruchs als Auslegungshilfe  
– Elektronisches Etikett
- 97** | EPG 11.12.2023 – UPC\_CFI\_452/2023  
Anordnung einstweiliger Maßnahmen ex parte  
– Verschüttetensuchgerät

Urheberrecht

- 101** | OLG München 14.9.2023 – 6 U 601/22  
Voraussetzungen für bühnenmäßige Darstellung  
– Herr-der-Ringe-Konzert

Markenrecht

- 105** | BPatG 13.11.2023 – 28 W (pat) 40/20  
Markenlöschung wegen Bösgläubigkeit – TB

Wettbewerbsrecht

- 110** | OLG Hamm 29.8.2023 – 4 U 222/22  
Wettbewerbsverhältnis zwischen Dermatologen und Apotheken  
in Bezug auf Behandlung von Haarausfall – Haartransplantation
- 111** | OLG Hamburg 7.9.2023 – 15 U 113/22  
Irreführende Angaben über Schutzfunktion eines Sonnenschutz-  
produkts – Sonnenschutzcreme
- 117** | OLG Köln 17.11.2023 – 6 U 105/23  
Bewerbung eines Schädlingsbekämpfungsprodukts aus Kieselgur  
und Seifen aus pflanzlichen Ölen – Microgur Plus

Persönlichkeits- und  
Medienrecht

- 122** | OLG Frankfurt a. M. 26.9.2023 – 16 U 95/23  
„#DubistEinMann“ als zulässige Meinungsäußerung  
– „#DubistEinMann“
- 124** | OLG Hamburg 21.11.2023 – 7 U 37/22  
Keine äußerungsrechtlichen Ansprüche eines ausländischen  
Staates – Überwachungssoftware

Verfahrensrecht

- 127** | EuGH 30.1.2024 – C-580/22 P  
Voraussetzungen der vor EuG und EuGH erforderlichen  
anwaltlichen Unabhängigkeit – tagesschau



**130** | BGH 12.10.2023 – I ZR 42/23  
Gehörsverstoß wegen Nichtberücksichtigung einer  
EUIPO-Entscheidung – Terra greca II

**V** | Impressum

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

# NJW

# Neue Juristische Woche

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-2171

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

## Aus dem Inhalt

- V. Kraetzig*  
KI-Kunst als schöpferische Zerstörung 697
- H. Ludyga*  
Ansprüche gegen Netzwerke bei antisemitischen Inhalten 703
- B. Pieroth*  
„Volksfeind“ als Unwort des Jahrhunderts 708
- M. Rossi*  
Ludwig Uhland und das Stuttgarter Rumpfparlament 713
- M. Jahn/S. Ziemann*  
Vom Streit der Worte zum Kampf bis auf das Wort 718
- M. von Welser*  
Anforderungen des europäischen Urheberrechts an  
Werke der angewandten Kunst 722
- J. B. Nordemann/J. Waiblinger*  
Aktuelle Rechtsprechung im Urheberrecht 726
- EGMR  
Beschränkung für Märchen mit homosexuellen Figuren? 739
- BVerfG  
Bezeichnung als „fetter Anwalt“ und „Rumpelstilzchen“  
(Anm. T. Gostomzyk) 745
- BGH  
Zulässige identifizierende Tatschilderung eines Opfers  
(Anm. S. Söder) 752
- OLG Stuttgart  
Ehrverletzende Äußerungen in Presseerklärung durch  
Verteidiger (Anm. M. W. Huff) 762

Themenschwerpunkt  
„Literatur, Kunst und Recht“

Mit Beilage:  
NJW-Spezial Heft 5/2024

  
C.H. BECK

# 11/2024

7. März 2024  
77. Jahrgang S. 697-784  
www.njw.de

## Aus NJW-aktuell

Kolumne  
Dichter-  
juristen

Interview  
NSU-Prozess  
als Roman

Forum  
Schutzfrist für  
Micky Maus?



0150202411

# INHALT

## Themenschwerpunkt „Literatur, Kunst & Recht“

### Aufsätze

Viktoria Kraetzig <b>KI-Kunst als schöpferische Zerstörung</b>	697
Hannes Ludyga <b>Beseitigungs- und Unterlassungsanspruch gegen soziale Netzwerke wegen antisemitischer Inhalte</b>	703
Bodo Pieroth <b>„Volksfeind“ als Unwort des Jahrhunderts</b>	708
Matthias Rossi <b>Ludwig Uhland und das Stuttgarter Rumpfparlament</b>	713
Matthias Jahn / Sascha Ziemann <b>Vom Streit der Worte zum Kampf bis auf das Wort</b>	718

### Zur Rechtsprechung

Marcus von Welser <b>Anforderungen des europäischen Urheberrechts an Werke der angewandten Kunst</b> (BGH GRUR 2024, 132 = NJW 2024, 784 Ls.)	722
---	-----

### Bericht

Jan Bernd Nordemann / Julian Waiblinger <b>Aktuelle höchstrichterliche Rechtsprechung im Urheberrecht im Jahr 2023</b>	726
---	-----

### Buchbesprechungen

<b>Neumahr: Das Schloss der Schriftsteller</b> (Stefan Grote) • <b>Kron: Der Mann, der E. T. A. Hoffmann erfand</b> (Hermann Weber) • <b>Zifferer: Die Kaiserstadt</b> (Hermann Weber)	732
--	-----

### NJW-aktuell

Editorial <b>Bühne frei in Berlin und Brüssel</b> T. Freudenberg	3	Interview <b>„Laufendes Verfahren“</b> K. Röggla	12	Rubrikenmarkt	21
Agenda	6	Forum <b>„Steamboat Willie“ – Schutzfrist abgelaufen?</b> L. Mezger	15	web.report	24
Meldungen / Kolumne	7	Aus der Anwaltschaft <b>ua: Schlichtungsstelle liefert</b> S. Göcken	17	Stellenmarkt	25
Gesetzgebung	8	Ausbildung & Karriere <b>Bündnis für Studienreform</b> J. Jahn	19	Beck'sche Zeitschriften	40
Rechtsprechung in Kürze	8			Buchhinweise	42
Entscheidung der Woche	9			Personalien	44
				Heftvorschau/Impressum	46



# INHALT

## Rechtsprechung

### Europäische Gerichte

EGMR 17.01.23 – 8964/18  
**Verpflichtung eines Verlags zur Veröffentlichung einer Gegendarstellung** 735

EGMR 23.01.23 – 61435/19  
**Verkaufsbeschränkung von Märchen mit homosexuellen Figuren** 739

### Verfassungsgerichte

BVerfG 24.11.23 – 1 BvR 1962/23  
**Bezeichnung als „fetter Anwalt“ und „Rumpelstilzchen“ (Anm. T. Gostomzyk)** 745

BVerfG 24.04.23 – 1 BvR 601/23  
**Heranziehung zu Rundfunkbeiträgen – Programmangebot (Ls.)** 747

### Zivilgerichte

BGH 05.12.23 – VI ZR 1214/20  
**Informationsinteresse an von Berichterstattung Mitbetroffenem** 747

BGH 17.10.23 – VI ZR 192/22  
**Zulässige identifizierende Tatschilderung eines Opfers (Anm. S. Söder)** 752

BGH 17.01.24 – IV ZR 51/22  
**Prämienanpassung im Beitragsentlastungstarif** 758

BGH 09.11.23 – V ZB 67/22  
**Beschwer bei Scheitern der WEG-Abrechnungsbeschlussanfechtung „in toto“** 761

OLG Stuttgart 24.01.24 – 4 U 129/23  
**Unterlassung ehrverletzender Äußerungen – Presseerklärung der Verteidigung (Anm. M. W. Huff)** 762

OLG Braunschweig 13.11.23 – 1 UF 90/23  
**Aussetzung der Versorgungskürzung bei Wiederheirat geschiedener Eheleute** 771

OLG Hamm 02.11.23 – 13 UF 106/22  
**Absehen von einer gerichtlichen Regelung des Umgangsrechts** 772

OLG Hamm 10.08.23 – 9 UF 76/23  
**Kein Umgang der Großeltern mit halbverwaisten Enkeln bei Loyalitätskonflikt** 774

### Strafgerichte

BGH 10.10.23 – 4 StR 94/22  
**Fortwirkung eines Entbindungsbeschlusses bei Verlegung des HV-Termins** 776

### Verwaltungsgerichte

OVG Münster 05.10.23 – 5 B 1085/23  
**Informationen der Bundeszentrale für politische Bildung über die AfD** 778

OVG Münster 27.11.23 – 4 B 1081/23  
**Notwendigkeit der Registrierung nach der Unternehmensregisterverordnung (Ls.)** 780

### Arbeitsgerichte

BAG 25.01.24 – 8 AS 17/23  
**Männlicher Bewerber als „Sekretärin“ – Befangenheit aller LAG-Richter** 781

LAG Mecklenburg-Vorpommern 02.11.23 – 5 Sa 35/23  
**Äußere Form des Arbeitszeugnisses (Ls.)** 782

### Finanzgerichte

BFH 23.11.23 – VI R 9/21  
**Arbeitslohn bei Teilerlass eines nach dem AFBG geförderten Darlehens** 783

### Vorlagebeschluss

BGH 21.12.23 – I ZR 96/22  
**Urheberrechtlicher Werkbegriff bei angewandte Kunst – USM Haller (Ls.)** 784

## Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 5/2024

Miet- und Immobilienrecht  
Beschlussfassung über Wirtschaftsplan unter neuem WEG

Familienrecht  
Reform des Namensrechts

Verkehrsrecht  
Kausalitätsgegenbeweis bei Obliegenheitsverletzungen

Baurecht  
Unbestimmte Baugenehmigung - unklares Baumaterial

Gesellschaftsrecht  
Aussagepflichten des Geschäftsleiters im Zivilprozess

Arbeitsrecht  
Angemessene Vorkehrungen zum Schutz Behinderter

Insolvenzrecht  
Die Reichweite des § 92 InsO

Strafrecht  
Gestärktes Recht auf Wiederaufnahme des Strafverfahrens

Verfahrens- und Kostenrecht  
Kostenerstattung eines Terminvertreters am dritten Ort

Alle Rubriken  
Rechtsprechungsübersichten



## Die wichtigsten Informationen zu zentralen Rechtsgebieten

### 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

Kündigung wegen provozierten Prozessverhaltens des Mieters? 129  
Beschlussfassung über den Wirtschaftsplan unter neuem WEG 129

#### Familienrecht

C. Campbell, Reform des Namensrechts 132  
Scheitern der ehelichen Lebensgemeinschaft und Suizidgefährdung 133

#### Erbrecht

Keine Testamentsvollstreckerentlassung bei Schmuck als Grabbeigabe 135  
Alleinerbschaft durch Testament auf Notizzettel einer Brauerei 136

#### Verkehrsrecht

M. Golücke, Kausalitätsgegenbeweis und Arglist bei Obliegenheitsverletzung 137  
Nachweis von Heilbehandlungskosten 138

#### Baurecht

Unbestimmte Baugenehmigung wegen Unklarheit über Baumaterial 140  
Bloßer Baubeginn rechtfertigt keine doppelte Baugenehmigungsgebühr 140

#### Gesellschaftsrecht

D. Leuring/D. Rubner, Geschäftsleiter – Aussagepflichten im Zivilprozess 143  
Zwingende Ladung der Erben zur Gesellschafterversammlung 144

#### Arbeitsrecht

Angemessene Vorkehrungen zum Schutz behinderter Beschäftigter 146  
Anderweitiger Verdienst aus einer Geschäftsführertätigkeit 148

#### Insolvenzrecht

C. Hermreck, Die Reichweite des § 92 InsO 149  
Anforderungen an die Widerlegung der Vermutung des § 133 I 2 InsO 150

#### Strafrecht

Gestärktes Recht auf Wiederaufnahme des Strafverfahrens 152  
Revision der Staatsanwaltschaft nach Ablehnungsgesuch 153

#### Verfahrens- und Kostenrecht

N. Schneider, Erstattung der Kosten eines Terminvertreters am dritten Ort 155  
Erstattungsfähige Einzeltätigkeit des Berufungsanwalts vor dem BGH 156

#### Anwalt und Kanzlei

Datenschutzrechtlich zulässige Zweckänderung 158  
Übertragung eines Arbeitsverhältnisses durch dreiseitige Vereinbarung 159



5/2024

7. März 2024



L 150202405

## Inhalt

### Miet- und Immobilienrecht

Von Michael Drasdo

Kündigung wegen provozierten Prozessverhaltens des Mieters? (BGH) . . . . .	129
Beschlussfassung über den Wirtschaftsplan unter neuem WEG (BGH) . . . . .	129
Jahresabrechnung/Kontenbestände ersetzen Vermögensbericht nicht! (LG Frankfurt a.M.) . . . . .	130
Faktische Stilllegung maroder Aufzugsanlage – Wirklich zulässig? (LG Karlsruhe) . . . . .	130
„Grundbuchwäsche“-Anspruch nach Löschung von Zwangsvermerken? (BGH) . . . . .	131

### Familienrecht

Von Martin Haußleiter und Barbara Schramm

<i>C. Campbell</i> , Reform des Namensrechts . . . . .	132
Scheitern der ehelichen Lebensgemeinschaft und Suizidgefährdung (OLG Hamm) . . . . .	133
Rückübertragung einer ehebedingten Zuwendung (OLG Brandenburg) . . . . .	134

### Erbrecht

Von Wolfgang Roth

Keine Testamentsvollstreckerentlassung bei Schmuck als Grabbeigabe (OLG Frankfurt a.M.) . . . . .	135
Vergütung des Nachlassverwalters bei anwaltsspezifischer Tätigkeit (OLG Brandenburg) . . . . .	135
Keine Einkommensteuer für Kauf eines Anteils an Erbengemeinschaft (BFH) . . . . .	136
Alleinerbschaft durch Testament auf Notizzettel einer Brauerei (OLG Oldenburg) . . . . .	136

### Verkehrsrecht

Von Dirk Figgener und Friederike Qualsser

<i>M. Golücke</i> , Kausalitätsgegenbeweis und Arglist bei Obliegenheitsverletzungen . . . . .	137
Nachweis von Heilbehandlungskosten (OLG Stuttgart) . . . . .	138
Selbst-Protokollierung des mündlichen Sachverständigenutachtens (OLG Hamm) . . . . .	139

### Baurecht

Von Rudi Seckel und Marc Steffen

Unbestimmte Baugenehmigung wegen Unklarheit über Baumaterial (VGH München) . . . . .	140
Baubeginn rechtfertigt keine doppelte Genehmigungsgebühr (OVG Berlin-Brandenburg) . . . . .	140
Baugenehmigung sperrt teilweise naturschutzrechtliche Anordnung (VGH Kassel) . . . . .	141
Nachbargemeinde ist bei großflächigem Einzelhandel klagebefugt (OVG Koblenz) . . . . .	141
Landwirtschaftsprivileg setzt Gewinnerzielungsmöglichkeit voraus! (OVG Lüneburg) . . . . .	142
Baueinstellung wegen einseitig aufgelöster Doppelhauseigenschaft (VGH München) . . . . .	142

### Gesellschaftsrecht

Von Dieter Leuering und Daniel Rubner

<i>D. Leuering/D. Rubner</i> , Geschäftsleiter – Aussageverweigerungsrecht und -pflicht nach ZPO . . . . .	143
Zwingende Ladung der Erben zur Gesellschafterversammlung (OLG Brandenburg) . . . . .	144
GmbH als Erbin eigener Geschäftsanteile (OLG Hamburg) . . . . .	145

**Arbeitsrecht**

Von Daniel Benkert und Robert von Steinau-Steinrück

Angemessene Vorkehrungen zum Schutz behinderter Beschäftigter (EuGH)..... 146  
 Kirchliche Arbeitsvertragsrichtlinien sind keine Tarifverträge (BAG)..... 147  
 Kündigung aufgrund von Beleidigungen in privaten Chatgruppen (BAG)..... 147  
 Anderweitiger Verdienst aus einer Geschäftsführertätigkeit (BAG) ..... 148

**Insolvenzrecht**

Von Michael Dahl und Raul Taras

C. Hermreck, Die Reichweite des § 92 InsO ..... 149  
 Anforderungen an die Widerlegung der Vermutung des § 133 I 2 InsO (BGH) ..... 150  
 Keine Anfechtbarkeit der Befreiung von Bürgschaftsverbindlichkeit (BGH) ..... 151

**Strafrecht**

Von Stephan Beukelmann und Maximilian Heim

Gestärktes Recht auf Wiederaufnahme des Strafverfahrens (BVerfG)..... 152  
 Mindestanforderungen an die Wahrheitserforschung (BVerfG) ..... 152  
 Revision der Staatsanwaltschaft nach Ablehnungsgesuch (BGH) ..... 153  
 Fristsetzung für Beweisanträge (BGH)..... 153  
 Zusage eines bestimmten Prozessverhaltens bei Verständigung (BGH) ..... 154

**Verfahrens- und Kostenrecht**

Von Norbert Schneider

N. Schneider, Erstattung der Kosten eines Terminvertreters am dritten Ort ..... 155  
 Erstattungsfähige Einzeltätigkeit des Berufungsanwalts vor dem BGH (OLG Bremen) ..... 156  
 Vergleichsmehrwert bei Vergleich zwischen Partei und Streithelfer (OLG Karlsruhe) ..... 157

**Anwalt und Kanzlei**

Von Christian Dahns

Datenschutzrechtlich zulässige Zweckänderung (OLG Dresden) ..... 158  
 Rechtsfolgen eines Interessenwiderstreits (OLG Jena) ..... 158  
 Übertragung von Arbeitsverhältnis durch dreiseitige Vereinbarung (AGH Baden-Württemberg) 159

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* (Ver-  
 kehrsrecht); Rechtsanwältin *Dr. Melanie*  
*Döge, LL.M.* (Gesellschaftsrecht); Rechts-  
 anwalt *Michael Dollmann* (Koordination  
 und Schlussredaktion); Rechtsanwalt  
*Tobias Freudenberg* (Insolvenzrecht);  
 Rechtsanwältin *Antje Glinski* (Anwalt  
 und Kanzlei); Rechtsanwältin *Irina*

*Huth* (Familienrecht); Rechtsanwalt  
*Dr. Andreas Kappus* (Miet- und Immo-  
 bilienrecht); Rechtsanwältin *Dr. Maria*  
*Naucke-Lömker* (Erbrecht); Rechtsan-  
 wältin *Dr. Susanne Reinemann* (Verfah-  
 rens- und Kostenrecht); Rechtsanwalt  
 Prof. *Dr. Achim Schunder* (Arbeitsrecht);  
 Rechtsanwältin *Dr. Monika Spiekermann*  
 (Baurecht); Rechtsanwalt *Dr. Stephan*  
*Tausch* (Strafrecht).

**Redaktionsrichtlinie C.H.BECK:**

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

**Urheber- und Verlagsrechte:**

Alle in die-  
 ser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge  
 sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt  
 auch für die veröffentlichten Gerichts-  
 entscheidungen und ihre Leitsätze, so-  
 weit sie vom Einsendenden oder von der  
 Schriftleitung erarbeitet oder redigiert  
 worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch

im Hinblick auf Datenbanken und ähn-  
 liche Einrichtungen. Kein Teil dieser  
 Zeitschrift darf außerhalb der engen  
 Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne  
 schriftliche Genehmigung des Verlags in  
 irgendeiner Form vervielfältigt, verbrei-  
 tet oder öffentlich wiedergegeben oder  
 zugänglich gemacht, in Datenbanken  
 aufgenommen, auf elektronischen Da-  
 tenträgern gespeichert oder in sonstiger  
 Weise elektronisch vervielfältigt, ver-  
 breitet oder verwertet werden. Der Ver-  
 lag behält sich auch das Recht vor,  
 Vervielfältigungen dieses Werkes zum  
 Zwecke des Text and Data Mining vor-  
 zunehmen.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelm-  
 str. 9, 80801 München, Postanschrift:  
 Postfach 40 03 40, 80703 München, Tele-  
 fon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89)  
 3 81 89-398, Postbank München IBAN:  
 DE32 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 Ver-  
 leger in München.

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

**Bezugspreise:** Der Bezugspreis von NJW-  
 Spezial ist im Bezugspreis von NJW ent-  
 halten.  
 Jahrestitel 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 Wind-  
 feld 15, 83714 Miesbach.



## • ZInsO-Editorial

**Das Geheimnis des blitzschnellen Insolvenzverwalters: Wie KI-Assistenz das Insolvenzverfahren verändert ohne eine einzige Änderung der InsO (S. 485)**  
von Tom Brägelmann

## • ZInsO-Aufsätze

**Durchbruch für die digitale Kommunikation zwischen Gericht und Gläubigern? (S. 487)**  
von Richter am Amtsgericht (Insolvenzgericht) Dr. Stephan Beth, M.C.L., Ludwigshafen am Rhein und Richterin am Landgericht Dörte Bogumil, Düsseldorf

**Nützliche und nutzlose Daten – eine Betrachtung zu den Volumen (S. 494)**  
von Andre Koppel, Berlin

## • ZInsO-Rechtsprechungsreport

**Zulässige Speicherdauer der Restschuldbefreiung in Wirtschaftsauskunftei (S. 500)**  
EuGH, Urt. v. 7.12.2023 – C-26/22 und C-64/22

**Datenschutzrechtliche Unzulässigkeit des Scorings einer Wirtschaftsauskunftei als automatisierte Entscheidung (S. 511)**  
EuGH, Urt. v. 7.12.2023 – C-634/21

**Rechtmäßige Speicherung von Daten über die Erteilung der Restschuldbefreiung durch Wirtschaftsauskunftei (S. 519)**  
OLG Brandenburg, Urt. v. 4.5.2023 – 1 U 11/22

**(Kein) Anspruch auf Löschung von Eintragung über erfolgte Restschuldbefreiung in Datenbank bzw. Wiederherstellung von ursprünglichem Score-Wert wegen besonderer Umstände (S. 520)**  
OLG Koblenz, Urt. v. 29.9.2022 – 12 U 450/22

**(Kein) Rechtsschutzinteresse für Entfernung von Abmahnung in Personalakte nach Beendigung des Arbeitsverhältnisses (S. 525)**  
LAG Sachsen, Urt. v. 31.3.2023 – 4 Sa 117/21

**Pflicht zur Privatinsolvenz zwecks Deckung von Unterhaltsbedarf minderjähriger Kinder (S. 530)**  
OLG Hamm, Beschl. v. 11.12.2023 – 4 UF 141/22

**Einreichbarkeit des kompletten Verbraucherinsolvenzantrags durch Rechtsanwalt per beA (S. 535)**  
AG Hamburg, Beschl. v. 16.10.2023 – 68g IK 491/23  
m. Anm. Beth

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

**Schriftleiter:**  
RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer  
RiAG (stVDAG) Dr. Stephan Beth

**Schwerpunkt  
Digitalisierung**

## Inhaltsverzeichnis

### ZInsO-Aktuell

#### ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 11/2024

### ZInsO-Editorial

<b>Das Geheimnis des blitzschnellen Insolvenzverwalters: Wie KI-Assistenz das Insolvenzverfahren verändert ohne eine einzige Änderung der InsO</b> .....	485
von Tom Brägelmann	

### ZInsO-Aufsätze

<b>Durchbruch für die digitale Kommunikation zwischen Gericht und Gläubigern?</b> .....	487
von Richter am Amtsgericht (Insolvenzgericht) Dr. Stephan Beth, M.C.L., Ludwigshafen am Rhein und Richterin am Landgericht Dörte Bogumil, Düsseldorf	
<b>Nützliche und nutzlose Daten – eine Betrachtung zu den Volumina</b> .....	494
von Andre Koppel, Berlin	

### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

<b>In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts</b> .....	498
---	-----

### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### • Insolvenz- und Sanierungsrecht

<b>Zulässige Speicherdauer der Restschuldbefreiung in Wirtschaftsauskunftei</b> .....	500
EuGH, Urt. v. 7.12.2023 – C-26/22 und C-64/22	
<b>Datenschutzrechtliche Unzulässigkeit des Scorings einer Wirtschaftsauskunftei als automatisierte Entscheidung</b> .....	511
EuGH, Urt. v. 7.12.2023 – C-634/21	
<b>Rechtmäßige Speicherung von Daten über die Erteilung der Restschuldbefreiung durch Wirtschaftsauskunftei</b> .....	519
OLG Brandenburg, Urt. v. 4.5.2023 – 1 U 11/22	
<b>(Kein) Anspruch auf Löschung von Eintragung über erfolgte Restschuldbefreiung in Datenbank bzw. Wiederherstellung von ursprünglichem Score-Wert wegen besonderer Umstände</b> .....	520
OLG Koblenz, Urt. v. 29.9.2022 – 12 U 450/22	

#### • Insolvenzarbeits- und Sozialrecht

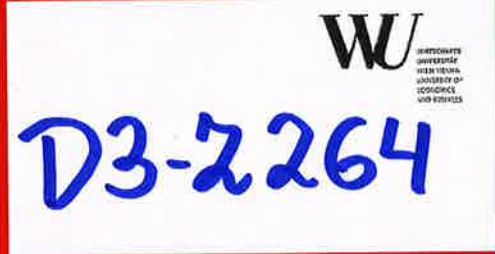
<b>(Kein) Rechtsschutzinteresse für Entfernung von Abmahnung in Personalakte nach Beendigung des Arbeitsverhältnisses</b> .....	525
LAG Sachsen, Urt. v. 31.3.2023 – 4 Sa 117/21	

#### • Verbraucherinsolvenzrecht

<b>Pflicht zur Privatinsolvenz zwecks Deckung von Unterhaltsbedarf minderjähriger Kinder</b> .....	530
OLG Hamm, Beschl. v. 11.12.2023 – 4 UF 141/22	
<b>Einreichbarkeit des kompletten Verbraucherinsolvenzantrags durch Rechtsanwalt per beA</b> .....	535
AG Hamburg, Beschl. v. 16.10.2023 – 68g IK 491/23 m. Anm. Beth	



# 03.24



23. Jahrgang  
März 2024  
Seiten 93–140

# ZESAR

## Zeitschrift für europäisches Sozial- und Arbeitsrecht

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

### Herausgeber:

*Prof. Dr. Susanne Auer-Mayer*  
Wirtschaftsuniversität Wien

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

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

*Prof. Dr. Maximilian Fuchs*  
Regensburg

*Inken Gallner*  
Präsidentin Bundesarbeitsgericht, Erfurt

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

*Prof. Dr. Christoph Kietaihl*  
Wirtschaftsuniversität Wien

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

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

*Prof. Dr. Reinhard Resch*  
Johannes Kepler Universität Linz

*Prof. Dr. Adam Sagan*  
Universität Bayreuth

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

*Ilka Wölfle*  
Europavertretung der deutschen  
Sozialversicherung, Brüssel

### EU-Agenda

#### Aufsätze

*C. M. Hofmann*  
Die Kindergrundsicherung

*M. Roth*  
Zur Reform der zusätzlichen Alterssicherung

*C. Greiner*  
Unionsrechtliche Zulässigkeitsgrenzen langfristiger  
Leiharbeit

**Vorlagen an den EuGH** OLG Köln, Altersdiskriminierung der  
Erstbestellung von Notaren  
(Anm. S. Peters)

#### Rechtsprechung

EuGH, Gleichbehandlung in Beschäftigung und Beruf/  
Verbot der Diskriminierung wegen des Alters/  
Unabhängige Lebensführung und Einbeziehung in die  
Gemeinschaft/Persönlicher Assistenzdienst für Menschen  
mit Behinderungen  
(Anm. T. Klein)

EuGH, Gleichbehandlung/Einstufungsverfahren/  
Berücksichtigung erworbener Berufserfahrung  
(Anm. P. C. Schöffmann)



**ESV** ERICH  
SCHMIDT  
VERLAG  
100 Jahre

## Inhalt

<b>EDITORIAL</b>	<i>Prof. Dr. Susanne Auer-Mayer</i>	
<b>EU-AGENDA</b>		
Kommission	Spitzenkandidatenverfahren bei der Europawahl	93
Parlament	Mandatsänderung der Europäischen Arbeitsbehörde	93
	Harmonisierung des Insolvenzrechts	94
Aus den Mitgliedstaaten	Belgische Rentenreform	94
<b>AUFSÄTZE</b>		
	<i>Prof. Dr. Claudia Maria Hofmann</i> Die Kindergrundsicherung	95
	<i>Prof. Dr. Markus Roth</i> Zur Reform der zusätzlichen Alterssicherung	101
	<i>Conrad Greiner</i> Unionsrechtliche Zulässigkeitsgrenzen langfristiger Leiharbeit	111
<b>VORLAGEN AN DEN EUGH</b>		
Arbeitsrecht	<i>Altersdiskriminierung der Erstbestellung von Notaren</i> Oberlandesgericht Köln, Urteil v. 27. 6. 2023, Rs. C-408/23 – Kläger: RA (Rechtsanwältin); Beklagter: Präsidentin des Oberlandesgerichts Hamm <i>Anmerkung von Sonka Peters</i>	117
<b>VERFAHREN VOR DEM EGMR</b>	Mit Bezug zum Arbeits- und Sozialrecht – Zusammengestellt von Karsten Jessolat, Kassel	121
<b>RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN</b>		
Sozialpolitik	<i>Gleichbehandlung in Beschäftigung und Beruf/Verbot der Diskriminierung wegen des Alters/Unabhängige Lebensführung und Einbeziehung in die Gemeinschaft/Persönlicher Assistenzdienst für Menschen mit Behinderungen</i> RL 2000/78/EG Urteil des EuGH vom 7. 12. 2023, Rs. C-518/22 (J. M. P. ./ AP Assistenzprofis GmbH), ECLI:EU:C:2023:956 – <i>Anmerkung von Prof. Dr. Thomas Klein, Saarbrücken</i>	123
Freizügigkeit der Arbeitnehmer	<i>Gleichbehandlung/Einstufungsverfahren/Berücksichtigung erworbener Berufserfahrung</i> Art. 45 AEUV Urteil des EuGH vom 15. 6. 2023, Rs. C-132/22 (BM, NP ./ Ministero dell'Istruzione, dell'Università e della Ricerca – MIUR) – ECLI:EU:C:2023:489 – <i>Anmerkung von Peter C. Schöffmann, Wien</i>	133
<b>VERHANDLUNGEN VOR DEM EUGH</b>		V





# itr**b** *D3-2329* IT-Rechts- berater

## Informationsdienst für IT-Recht und Datenschutz

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

In Kooperation mit:



Arbeitsgemeinschaft  
IT-Recht

**§15 FAO**

Beiträge zum  
Selbststudium

## Rechtsprechung

- › EuGH: Kein Schaden bei spekulativem Risiko des Datenmissbrauchs **§15** 59
- › EuGH: Verschulden als Voraussetzung für Verhängung von Bußgeldern für DSGVO-Verstöße – Deutsche Wohnen 62
- › BGH: Sorgfaltsanforderungen beim beA-Versand 64
- › OLG Jena: Rückzahlungsanspruch gegen Online-casino 66
- › AG Berlin-Mitte: Kein Anspruch auf Zugang zu privatem Social-Media-Account eines Bundesministers 70

## Beiträge für die Beratungspraxis

### IT-Rechtsfragen aus der Praxis

- Keppeler / Schneider*
- › Branchenstandards für Datenschutz-Compliance in der Onlinewerbewirtschaft 71

### Hinweise zur Vertragsgestaltung

- Schippel*
- › Feedbacknutzungsklauseln 75





# Inhaltsverzeichnis

## Aktuelle Kurzinformationen

- › BGH: Vorlagefrage zu irreführender Werbung mit „bequemer Kauf auf Rechnung“ 57
- › OLG Frankfurt: Prüfpflichten einer Social Media-Plattform 57
- › OLG Frankfurt: Haftung für falsche Produktbezeichnungen auf Amazon Marketplace 57
- › LG Frankfurt/M.: Länderübergreifende Sperrung durch YouTube 58
- › LG Lübeck: Einbeziehung von AGB per Link oder QR-Code 58
- › ArbG Suhl: Unzulässige Datenauskunft per unverschlüsselter Mail 58
- › Streit um EU-Lieferkettenrichtlinie 59

## Rechtsprechung

- › Kein Schaden bei spekulativem Risiko des Datenmissbrauchs  (EuGH v. 25.1.2024 – C-687/21 – MediaMarktSaturn) 59
- › Verschulden als Voraussetzung für Verhängung von Bußgeldern für DSGVO-Verstöße – Deutsche Wohnen (EuGH, Urt. v. 5.12.2023 – C-807/21) 62
- › Sorgfaltsanforderungen beim beA-Versand (BGH, Beschl. v. 10.10.2023 – VIII ZB 60/22) 64
- › Online-Coaching-Vertrag im B2B-Bereich (OLG Köln, Urt. v. 6.12.2023 – 2 U 24/23) 65
- › Rückzahlungsanspruch gegen Onlinecasino (OLG Jena, Urt. v. 17.10.2023 – 7 U 1091/22) 66
- › Akzeptierte Risikolage bei Cyberversicherung  (LG Tübingen, Urt. v. 26.5.2023 – 4 O 193/21) 67
- › Kein Anspruch auf Zugang zu privatem Social-Media-Account eines Bundesministers (AG Berlin-Mitte, Beschl. v. 19.10.2023 – 151 C 167/23) 70

## Beiträge für die Beratungspraxis

### IT-Rechtsfragen aus der Praxis

Dr. Lutz Martin Keppeler / Dr. Ruben Schneider

- › **Branchenstandards für Datenschutz-Compliance in der Onlinewerbewirtschaft** – Neuregelungen durch das IAB TCF 2.2 71  
Das IAB als Branchenverband der Onlinewerbewirtschaft stellt seit 2018 mit dem IAB TCF Vorgaben für das Onlinemarketing auf. Das Framework soll durch Standardisierung die Einhaltung der datenschutzrechtlichen Vorschriften, insb. der DSGVO und des

TTDSG, im Kontext des Onlinemarketings erleichtern. Seit dem 16.5.2023 ist Version 2.2 verfügbar. Mit dieser Aktualisierung gehen mehrere Änderungen einher, die seit dem 20.11.2023 umzusetzen sind.

## Hinweise zur Vertragsgestaltung

Dr. Robert Schippel

- › **Feedbacknutzungsklauseln** – Schutzfähigkeit von Anwenderrückmeldungen auf Beta-Versionen von Software und Nutzungsrechteinräumung für den Anbieter 75  
*Feedback im Bereich der Softwareentwicklung oder -bereitstellung kann für den Entwickler oder Lizenzgeber wertvolle Anregungen in Hinblick auf eine Verbesserung oder Weiterentwicklung der Software geben. Abhängig vom jeweiligen Einzelfall kann dieses Feedback durchaus urheber- oder patentrechtlich geschützt sein. Aber auch die Nutzung des Feedbacks unterhalb dieser Schwelle bedarf einer vertraglichen Absicherung.*

## Literaturempfehlungen

- › Regulierung von „Lootboxen“ in Computerspielen 81

## Vorschau auf die nächste Ausgabe

Beiträge zu folgenden Themen sind geplant:

- › Vorschlag für eine neue EU Produkthaftungsrichtlinie, *Lejeune*
- › Zulässigkeit von Cookies auf Grundlage berechtigter Interessen, *Daum*

## Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!

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



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

Holzner, DDG-E im Bundestag – Was man noch nachbessern könnte

D3-2 194

# ZZP

## Zeitschrift für Zivilprozess



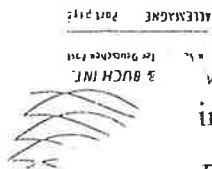
ZZP Heft 1 (März) 2024  
Band 137  
Seiten 1-116

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

1 2024

*Aus dem Inhalt*

*Prof. Dr. Alexander Bruns*



...undfragen der  
...uf Abhilfeleistung

*P. Dr. Stefan Thönissen*

Prozessverträge und Verbandsabhilfe-  
klage

Carl Heymanns Verlag

# ZZP Zeitschrift für Zivilprozess



ZZP 137. Band · Heft 1 · 2024 · Seiten 1–116 · ISSN 0342-3468

## Inhalt

### Abhandlungen

- Prof. Dr. Alexander Bruns*  
Dogmatische Grundfragen der Verbandsklage auf Abhilfeleistung in Geld.... 3
- Privatdozent Dr. Stefan F. Thönissen*  
Prozessverträge und Verbandsabhilfeklage ..... 43
- Prof. Dr. Rupprecht Podszun/Vincent Weber*  
Die Ziele des Zivilprozesses und seine Reform ..... 71

### Rezensionen

- Marie Herberger: Menschenwürde in der Zwangsvollstreckung  
(*Prof. Dr. Jürgen Stamm, Erlangen*) ..... 97
- Evangelos Ziakas: Voraussetzungen und Folgen der (vorprozessualen)  
Beweisvereitelung im deutschen und englischen Recht  
(*Prof. Dr. Hans-Jürgen Abrens, Osnabrück*) ..... 105
- Thomas Riehm/Sina Dörr (Hrsg.): Digitalisierung und Zivilverfahren  
(*Prof. Dr. Reinhard Greger, Erlangen*) ..... 108
- Tamara Deichsel: Digitalisierung der Streitbeilegung  
(*Dr. Bettina Mielke, Präsidentin d. LG Ingolstadt*) ..... 111

# InfrastrukturRecht

Energie · Verkehr · Abfall · Wasser · Telekommunikation

WU  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-2141

## Geschäftsführende Herausgeber

Prof. Dr. Christian Theobald  
BBH  
Dr. Andreas Zuber  
Verband kommunaler Unternehmen e.V. (VKU)

## Herausgeber

Prof. Dr. Gabriele Britz  
Justus-Liebig-Universität Gießen  
Dr. Norman Fricke  
AGFW | Der Effizienzverband für Wärme, Kälte und  
KWK e.V.  
Timm Fuchs  
Deutscher Städte- und Gemeindebund e.V. (DStGB)  
Andrees Gentzsch  
Bundesverband der Energie- und Wasserwirtschaft e.V.  
(BDEW)  
Prof. Christian Held  
BBH, Europäischer Verband der unabhängigen Strom-  
und Gasverteilernetzunternehmen (GEODE)  
Prof. Dr. Georg Hermes  
Goethe-Universität Frankfurt a.M.  
Folkert Kiepe  
Beigeordneter a.D. Deutscher Städtetag  
Prof. Dr. Christian Koenig  
Universität Bonn  
Prof. Dr. Jürgen Kühling  
Universität Regensburg, Vorsitzender der Monopol-  
kommission  
Holger Lösch  
Bundesverband der Deutschen Industrie e.V. (BDI)  
Prof. Dr. Markus Ludwigs  
Julius-Maximilians-Universität Würzburg  
Dr. Christiane Nill-Theobald  
TheobaldConsulting  
Prof. Dr. Jens-Peter Schneider  
Albert-Ludwigs-Universität Freiburg  
Dr. Christine Wilcken  
Deutscher Städtetag  
Oliver Wolff  
Verband Deutscher Verkehrsunternehmen e.V. (VDV)

## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

<b>C. Thole/S. Holst/C. Englert:</b> Rückbau von Gasanschlüssen	58
<b>C. Werthmüller/S. Reith:</b> Die kommunale Wärmeplanung	60
<b>M. Fehling:</b> Rechtliche Gestaltungsoptionen für eine Verkehrswende in den Kommunen (Teil 2)	64
<b>J. Deuster/O. Mietzsch:</b> Von der Genehmigungs- zur Zustimmungsfiktion für das Deutschlandticket – gilt § 39 Abs. 1 S. 3 PBefG auch für allgemeine Vorschriften?	68

### Energie

<b>BGH:</b> Effizienzvergleich Gas rechtswidrig	72
<b>BGH:</b> Zur Betriebsnotwendigkeit des Kassenbestandes im Umlaufvermögen	73
<b>OVG Münster:</b> Windenergieanlage gebührt Vorrang vor Denkmalschutz	75
<b>VG Düsseldorf:</b> Aufdach-PV trotz Denkmalschutz	76

### Verkehr

<b>EuGH:</b> Vorbehaltliche Gewährung von Ausgleichsleistungen für öffentliche Personenverkehrsdienste	77
--	----

### Wasser

<b>BMU:</b> Trinkwassereinzugsgebieteverordnung in Kraft getreten	78
---	----

### Telekommunikation

<b>BNetzA:</b> Kein umfassender Informationsanspruch nach § 136 Abs. 2 TKG über passive Netzinfrastrukturen auf Flughafengelände	79
--	----

# EuZW

Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht



D3-267

## In Zusammenarbeit mit der Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Dr. Andreas von Bonin

Prof. Dr. Dr. h. c. Susanne Kalss

Dr. Ulrich Karpenstein

Dr. Manuel Kellerbauer

Johannes Laitenberger

Prof. Dr. Katja Langenbacher

Dr. Luigi Malferrari

Prof. Dr. Dr. h. c. Ingolf Pernice

Prof. Dr. Dr. h. c. Uwe H. Schneider

Dr. Dominik Schnichels

Dr. Ulrich Soltész

Prof. Dr. Walter A. Stoffel

Prof. Dr. Stephan Wernicke

Prof. Dr. Ferdinand Wollenschläger

## Aus dem Inhalt

- Michael Hördt/Sonja Heppner  
EU hofft auf neue Freihandelsabkommen mit  
Staaten im Indopazifik (Gastkommentar) 193
  - Rainer Palmstorfer/Isabel Staudinger  
Die VO (EU) 2023/1115 über entwaldungsfreie  
Lieferketten 197
  - Berina Fischinger-Corbo  
Cherry-Picking-System im Rahmen der Nieder-  
lassungsfreiheit? 203
  - Lea Stegemann/Pascal Schumacher  
Immaterielle Schadensersatzansprüche bei  
Cyber-Angriffen 209
- 
- EuGH  
Datenschutzrecht: Verarbeitung personenbezogener  
Daten durch Untersuchungsausschuss  
(m. Anm. Thomas Petri) 214
  - EuGH  
Datenschutzrecht: Grenzen der Informationsspeicherung  
erteilter Restschuldbefreiung  
(m. Anm. Korbinian Hartl/Paul Vogel) 219
  - EuGH  
Arbeitsrecht: Kein Anspruch auf Übertragung in  
Quarantäne verbrachter Tage des Jahresurlaubes  
(m. Anm. Alexander Eufinger) 226
  - OGH Österreich  
Fluggastrechte: Umfang des Erstattungsanspruchs  
nach Annullierung von Flugtickets  
(m. Anm. Sascha Laib) 230
  - EuGH  
Datenschutzrecht/Cyberkriminalität: Immaterieller  
Schaden durch Angst vor Datenmissbrauch 234



C.H. BECK

5/2024

11. März 2024

35. Jahrgang S. 193–240



5450202405

# Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

European Journal of Business Law · Revue Européenne de Droit Économique

**EuZW 5/2024**

11. März · 35. Jahrgang 2024 · Seite 193–240



## Inhalt

<b>Gastkommentar</b>	<b>Michael Hördt/Sonja Heppner</b> EU hofft auf neue Freihandelsabkommen mit Staaten im Indopazifik	193
<b>Europa-Report</b>	Betrugsbekämpfung, Neue genomische Techniken, Wirecard	195
<b>Aufsätze und Berichte</b>	<b>Rainer Palmstorfer/Isabel Staudinger</b> Die VO (EU) 2023/1115 über entwaldungsfreie Lieferketten	197
	<b>Berina Fischinger-Corbo</b> Cherry-Picking-System im Rahmen der Niederlassungsfreiheit?	203
<b>Zur Rechtsprechung</b>	<b>Lea Stegemann/Pascal Schumacher</b> Immaterielle Schadensersatzansprüche bei Cyber-Angriffen	209
<b>Buchbesprechung</b>	Röhling/Stein: Recht der Investitionskontrolle ( <b>Michael Fuchs</b> )	213

## Rechtsprechung

EuGH	16.01.2024 – C-33/22	Datenschutzrecht: Verarbeitung personenbezogener Daten durch Untersuchungsausschuss <b>(m. Anm. Thomas Petri, S. 218)</b>	214
EuGH	07.12.2023 – C-26/22, C-64/22	Datenschutzrecht: Grenzen der Informationsspeicherung erteilter Restschuldbefreiung <b>(m. Anm. Korbinian Hartl/Paul Vogel, S. 225)</b>	219
EuGH	14.12.2023 – C-206/22	Arbeitsrecht: Kein Anspruch auf Übertragung in Quarantäne verbrachter Tage des Jahresurlaubes <b>(m. Anm. Alexander Eufinger, S. 229)</b>	226
OGH Österreich	13.12.2023 – 8 Ob 111/23s	Fluggastrechte: Umfang des Erstattungsanspruchs nach Annullierung von Flugtickets <b>(m. Anm. Sascha Laib, S. 232)</b>	230
EuGH	14.12.2023 – C-340/21	Datenschutzrecht/Cyberkriminalität: Immaterieller Schaden durch Angst vor Datenmissbrauch	234
EuGH	12.10.2023 – C-57/22	Arbeitsrecht: Urlaubsanspruch – Zeit zwischen Kündigung und Wiedereinstellung (Ls.)	240
EuGH	13.07.2023 – C-426/21	Urheberrecht: Unzulässiges Anbieten eines „Internet Protocol Television“ (IPTV)-Dienstes (Ls.)	240

D3-2154

# BayVBl. 6/2024

## Bayerische Verwaltungsblätter

Zeitschrift für öffentliches Recht und öffentliche Verwaltung



### Herausgeber

*Andrea Breit*, Präsidentin des Bayerischen Verwaltungsgerichtshofs  
*Dr. Ulf-Klaus Möstl*, Professor des öffentlichen Rechts an der Universität Bayreuth

*Volkhard Spilarewicz*, Ministerialdirigent im Bayerischen Staatsministerium des Innern, für Sport und Integration

*Guido Tiesel*, Leitender Ministerialrat im Bayerischen Staatsministerium der Justiz – stellvertretender Leiter des Landesjustizprüfungsamtes

### Redaktion

*Dr. Attila Széchényi M.A.*, Leitender Regierungsdirektor, Regierung von Oberfranken, Bayreuth

BayVBl.  
online

[bayvbl.  
boorberg.de](http://bayvbl.boorberg.de)

## Aus dem Inhalt

- 181 **Thum** Rechtsfragen im Zusammenhang mit der Durchführung einer Nachwahl bei Bundestags- und Landtagswahlen
- 191 **BayVerFGH** Öffentlich-rechtliches Hausrecht; dienstrechtliche Fürsorgepflicht; Freiheit des Abgeordnetenmandats; Tragen einer Schutzmaske; Einhaltung eines Mindestabstands
- 199 **BayVGH** Änderungsbebauungsplan; „Fremdkörperfestsetzung“; Wahrung der allgemeinen Zweckbestimmung
- 205 **BVerwG** Zeitliche Sicherheitsreserve; Übermittlung von Schriftstücken im elektronischen Rechtsverkehr kurz vor Fristablauf
- 201 **VG Augsburg** Kostentragungspflicht für die Verlegung einer Telekommunikationslinie; Verkehrsinteresse bei Hochwasserschutzmaßnahme; Durchlass Flutmulde; spätere besondere Anlage





**Schriftleiter** Dr. Attila Széchenyi M.A., Leitender Regierungsdirektor, Regierung von Oberfranken, Bayreuth, Balthasar-Neumann-Str. 9, 95444 Bayreuth, Tel. (01 75) 8 28 68 20; E-Mail: bayvbl@boorberg.de

## Inhalt

### Abhandlung

Thum, Rechtsfragen im Zusammenhang mit der Durchführung einer Nachwahl bei Bundestags- und Landtagswahlen — **181**

### Ausbildung und Prüfung

Lösungsskizze zur Aufgabe 5 der Ersten Juristischen Staatsprüfung 2021/1 (Käß) — **207**

### Literatur

Boettcher/Högner/Thum, Bayerisches Landeswahlrecht (Möstl) — **215**

Kahl/Ludwigs (Hrsg.), Handbuch des Verwaltungsrechts. Bd. I. (Dressel) — **216**

### Notizen

Nachrichten — **II**

Blick auf Europa — **II**

Rechtsprechung — **III**

Veranstaltung, Vorschau, Impressum — **IV**

### Rechtsprechung

<b>BayVerfGH</b>	E.v. 25.10.2023	<b>Vf. 70-IVa-20</b>	Organstreit; öffentlich-rechtliches Hausrecht; dienstrechtliche Fürsorgepflicht; Antragsbefugnis; parlamentarische Immunität; nonverbale Meinungskundgabe; Freiheit des Abgeordnetenmandats; Fraktionsrechte; Repräsentations- und Funktionsfähigkeit des Parlaments; Selbstorganisationsrecht des Parlaments; Anordnung zum Tragen einer Schutzmaske; Einhaltung eines Mindestabstands; Einschätzungsspielraum der Landtagspräsidentin — <b>191</b>
<b>BayVGH</b>	U.v. 08.08.2023	<b>1 N 20.2600</b>	Unwirksamkeit eines Änderungsbebauungsplans; „Fremdkörperfestsetzung“; Wahrung der allgemeinen Zweckbestimmung des Baugebiets; beherrschende Größe der Anlage; kein genehmigter Bestand im Zeitpunkt der Planung — <b>199</b>
<b>VG Augsburg</b>	U.v. 20.09.2023	<b>Au 4 K 23.120</b>	Kostentragungspflicht für die Verlegung einer Telekommunikationslinie; Verkehrsinteresse bei Hochwasserschutzmaßnahme; Durchlass für Flutmulde als spätere besondere Anlage — <b>201</b>
<b>Wissenswertes für den Rechtsanwalt</b>			
<b>BVerwG</b>	B.v. 25.09.2023	<b>1 C 10.23</b>	Erfordernis einer zeitlichen Sicherheitsreserve bei Übermittlung von Schriftstücken im elektronischen Rechtsverkehr kurz vor Fristablauf — <b>205</b>

ZEITSCHRIFT FÜR  
BANK- UND BÖ

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7183

MÄRZ 2024

72. Jahrgang

Aus dem Inhalt

VERJÄHRUNG

TRANSFORMATIONS-  
FINANZIERUNG

GIROKONTOVERTRAG

HERAUSGEGEBEN VON DER  
ÖSTERREICHISCHEN BANKWISSENSCHAFTLICHEN GESELLSCHAFT

Linde

Bank  
Verlag

BANKARCHIV



**Newsline**

*Franz Rudorfer* \_\_\_\_\_ 153

**Neues in Kürze**

*Dominik Damm* \_\_\_\_\_ 166

**Börseblick – Techno-Aktien dominieren weiter die Aktienmärkte zu Jahresbeginn**

*Gabriela Tinti* \_\_\_\_\_ 168

**ABHANDLUNGEN**

**Verjährungsfragen im Bankgeschäft – de lege lata et ferenda**

*Peter Vollmaier* \_\_\_\_\_ 169

**Rechtliche Aspekte der Transformationsfinanzierung in Deutschland –  
Regulatorik und rechtliche Risiken für Banken, Anforderungen und Prophylaxe**

*Rudolf Neuhof* \_\_\_\_\_ 178

**Entgelte im Girokontovertrag**

*Christian Rabl / Lukas Herndl* \_\_\_\_\_ 195

**BERICHTE UND ANALYSEN**

**Was ist eigentlich ... Buy Now, Pay Later (BNPL)**

*Ewald Judt / Claudia Klausegger* \_\_\_\_\_ 208

**RECHTSPRECHUNG DES OGH**

2992. Genossenschaft: Haftung der Mitglieder nach § 76 GenG.  
OGH 30. 8. 2023, 6 Ob 246/22b (mit Anm von *M. Dellinger*) \_\_\_\_\_ 210

2993. Rückzahlung eines während Abschöpfungsverfahrens gewährten Darlehens.  
OGH 19. 10.2023, 8 Ob 83/23y \_\_\_\_\_ 213

2994. Zur Erhebung von Widerspruch und Rekurs gegen eV.  
OGH 21. 11. 2023, 4 Ob 159/23w \_\_\_\_\_ 215

2995. § 1313a ABGB: Haftung des Geschäftsherrn für Tippgeberin.  
OGH 29. 8. 2023, 5 Ob 84/23y \_\_\_\_\_ 217

2996. Zum zulässigen Umfang des Inkassogewerbes.  
OGH 12. 9. 2023, 4 Ob 45/23f \_\_\_\_\_ 219

2997. Keine Verletzung von Warnpflicht nach § 25c KSchG.  
OGH 31. 10. 2023, 10 Ob 19/23a \_\_\_\_\_ 221

2998. Zur teleologischen Reduktion des Rücktrittsrechts nach § 3 KSchG.  
OGH 5. 10. 2023, 3 Ob 155/23z \_\_\_\_\_ 222

2999. Abschöpfungsverfahren: Keine Begründung eines Wohnrechts  
an geerbter Immobilie.  
OGH 17. 11. 2023, 8 Ob 104/23m \_\_\_\_\_ 223

3000. Fördervertrag: Eintritt des Insolvenzverwalters nach § 21 IO.  
OGH 25. 9. 2023, 17 Ob 13/23w \_\_\_\_\_ 224

3001. Zinsen: Fristenhemmung nach § 2 des 1. COVID 19 JuBG.  
OGH 21. 11. 2023, 4 Ob 210/23w \_\_\_\_\_ 225

3002. Unzulässigkeit der Entscheidung über zivilrechtliche Ansprüche durch Insolvenzgericht. OGH 21. 4. 2023, 8 Ob 30/23d	226
3003. Unanfechtbarkeit einer Weisung an Treuhänder in Abschöpfungsverfahren. OGH 24. 5. 2023, 8 Ob 36/23m	227
<b>KATHREIN PRIVATBANK STIFTUNGSPREIS 2024</b>	<b>209</b>
<b>39. WORKSHOP DER AWG – CALL FOR PAPERS</b>	<b>228</b>
<b>RAIMUND BOLLENBERGER PREIS 2024</b>	<b>229</b>

In diesem Heft inserieren:

FH BFI Wien EEC GmbH, S. 165; Linde Verlag, S. 207, 230; OeKB, U 2; Erste Bank Sparkasse, U 3.

## IMPRESSUM

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

**Eigentümer und Herausgeber:** Österreichische Bankwissenschaftliche Gesellschaft, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien, Tel.: +43 1 533 50 50, e-mail: [office@bwg.at](mailto:office@bwg.at) – Schriftleitung: Dr. *Markus Bank* – Herausgeber: Univ.-Prof. Dr. *Peter Bydliński*; Univ.-Prof. Dr. *Markus Dellinger*; Univ.-Prof. Dr. *Mathis Fister*; Univ.-Prof. Dr. Dr. h.c. *Susanne Kalss*, LL.M. (Florenz); RA Dr. *Markus Kellner*; Prof. (FH) Mag. *Otto Lucius*; ao. Univ.-Prof. Dr. *Roland Mestel*; RA Priv.-Doz. MMag. Dr. *Martin Oppitz*; Univ.-Prof. Dr. *Stephan Paul*; RA Univ.-Prof. Dr. *Christian Rabl*; Univ.-Prof. Dr. *Alexander Schopper*; Univ.-Prof. Dr. *Martin Spitzer*; Univ.-Prof. Dr. *Peter Steiner* – Herausgeberbeirat: Univ.-Prof. Dr. *Matthias Bank*, CFA; Hofrätin des OGH Hon.-Prof. Dr. *Wilma Dehn*; Prof. Dr. *Andreas Dombret*; Präsidentin des OGH i.R. Hon.-Prof. Dr. *Irmgard Griss*; Dir. Univ.-Prof. Dr. *Andreas Grünbichler*; Univ.-Prof. Dr. *Michael Hanke*; Prof. (FH) Dr. *Armin Kammel*, LL.M. (London), MBA (CLU); Hon.-Prof. Dr. *Bernhard Koch*; o. Univ.-Prof. i.R. DDr. h.c. *Helmut Koziol*; Univ.-Prof. Dr. *Brigitte Lurger*.

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

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

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

**Bestellinformation:** ISSN 1015-1516. Erscheinungsweise: monatlich. Bestellungen nehmen jede Buchhandlung oder der Linde Verlag entgegen. Jahresabonnement 2024: € 347,60 inkl. Mehrwertsteuer zzgl. Versandkosten. Unterbleibt die Abbestellung, so läuft das Abonnement automatisch zu den jeweils gültigen Konditionen auf ein Jahr weiter. Abbestellungen sind nur zum Ende eines Jahrganges möglich und müssen bis jeweils spätestens 30. November schriftlich erfolgen. Der Bezugspreis ist im Voraus zahlbar. Anzeigenaufträge werden vom Linde Verlag, Fr. *Hladik*, Tel.: +43 1 24 630-19, E-Mail: [gabriele.hladik@lindeverlag.at](mailto:gabriele.hladik@lindeverlag.at), entgegengenommen.

**Digital Object Identifier (DOI):** Seit Heft 1/2016 sind alle Beiträge im ÖBA zusätzlich mit einer DOI (z.B. <https://doi.org/10.47782/ocba20212101000101>) versehen. Ein Digital Object Identifier (DOI; deutsch Digitaler Objektbezeichner) ist ein eindeutiger und dauerhafter digitaler Identifikator, der vor allem für Online-Artikel wissenschaftlicher Fachzeitschriften verwendet wird. Mit einem DOI erleichtert man die Zitierbarkeit und Auffindbarkeit der digitalen Version eines Werkes. Ein DOI wird für jedes Dokument nur einmal festgelegt und bleibt (ähnlich wie eine ISBN) dauerhaft mit ihm verbunden. Das stellt sicher, dass ein Link über viele Jahre hinweg gültig bleibt, selbst wenn das digitale Dokument in späteren Jahren von einer anderen Plattform angeboten wird. Bitte berücksichtigen Sie bei der Recherche über DOI, dass es zwischen der Veröffentlichung des neuesten Hefts und der digitalen Zugriffsmöglichkeit einen technisch bedingten Zeitverzug von mehreren Tagen geben kann.

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

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

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

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

Es wird weiterhin auf die AGB für Zeitschriftenautoren des Linde Verlages verwiesen ([www.lindeverlag.at/agb](http://www.lindeverlag.at/agb)).

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

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

1 | 2024

55. Jahrgang  
20. Februar 2024  
S. 1-100  
PVSt 7759



D3-2308

# Zeitschrift für das gesamte Medienrecht

**Herausgegeben von:** Prof. Dr. Emanuel H. Burkhardt · Prof. Dr. Karl-Eberhard Hain · Dr. Verena Hoene · Gernot Lehr · Dr. Christian Löffler · Prof. Dr. Roger Mann · Prof. Dr. Karl-Nikolaus Peifer · Dr. Jörg Soehring · Prof. Dr. Christian von Coelln · Vera von Pentz · Georg Wallraf · Prof. Dr. Johannes Weberling

[afp-medienrecht.de](http://afp-medienrecht.de)

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

<b>Aufsätze</b>	<b>Rolf Schwartmann</b> – Anwendungsszenarien und Rechtsrahmen für den Einsatz künstlicher Intelligenz im Journalismus .....	1
	<b>Katharina de la Durantaye</b> – Nutzung urheberrechtlich geschützter Inhalte zum Training generativer künstlicher Intelligenz – ein Lagebericht .....	9
	<b>Matthias Cornils</b> – Verfassungs- und medienrechtliche Grenzen lokaler und regionaler Textberichterstattung des öffentlich-rechtlichen Rundfunks zum Schutz der Presse – Teil 1 .....	22
<b>Entscheidungen</b>	Unterlassene Unkenntlichmachung des Gesichts eines Polizisten in Video auf Nachrichtenseite (EGMR, Urt. v. 31.10.2023 – 9602/18 – Bild GmbH & Co. KG gegen Deutschland) .....	44
	Unzulässige Verfassungsbeschwerde gegen Geheimhaltungspflicht im Missbrauchsprozess (BVerfG, Beschl. v. 10.11.2023 – 1 BvR 2036/23) .....	49
	Zulässige Verdachtsberichterstattung über strafrechtliche Verurteilung (OLG Zweibrücken, Beschl. v. 26.10.2023 – 4 W 23/23) .....	62
	Zulässige Bewertung von den Holocaust verharmlosenden Umschreibungen (OLG Frankfurt, Urt. v. 19.10.2023 – 16 U 193/21) .....	65
	Gegendarstellungsanspruch in Bezug auf Vorspann eines Zeitungsartikels (LG München, Urt. v. 14.12.2023 – 26 O 14617/23) .....	89

**ottoschmidt**





# Zeitschrift für das gesamte Medienrecht

Archiv für Presserecht



## Herausgegeben von:

Prof. Dr. Emanuel H. Burkhardt, Stuttgart · Prof. Dr. Karl-Eberhard Hain, Köln · RAin Dr. Verena Hoene, LL.M., Köln  
 RA Gernot Lehr, Bonn · Richter am BGH Dr. Christian Löffler, Karlsruhe · RA Prof. Dr. Roger Mann, Hamburg ·  
 Prof. Dr. Karl-Nikolaus Peifer, Köln · RA Dr. Jörg Soehring, LL.M., Hamburg · Prof. Dr. Christian von Coelln, Köln ·  
 Richter am BGH Vera von Pentz, Karlsruhe · RA Georg Wallraf, Kerpen · RA Prof. Dr. Johannes Weberling, Berlin

## Inhalt

[afp-medienrecht.de](http://afp-medienrecht.de)

### Aufsätze

#### **Prof. Dr. Rolf Schwartmann – Anwendungsszenarien und Rechtsrahmen für den Einsatz künstlicher Intelligenz im Journalismus**

Das Aufkommen generativer Sprachmodelle hat die öffentliche Aufmerksamkeit auf den Fortschritt bei der Entwicklung künstlicher Intelligenz (KI) gelenkt. Auch im Journalismus existieren zahlreiche Anwendungsszenarien für die neue Technologie. Erforderlich ist ein Rechtsrahmen, der einen verantwortungsvollen KI-Einsatz in diesem demokratierelevanten Bereich erlaubt. .... 1

#### **Prof. Dr. Katharina de la Durantaye – Nutzung urheberrechtlich geschützter Inhalte zum Training generativer künstlicher Intelligenz – ein Lagebericht**

Derzeit wird in EU wie USA intensiv darüber diskutiert, ob die zustimmungsfreie Nutzung urheberrechtlich geschützter Werke zum Training generativer KI zulässig ist bzw. sein sollte. In der EU soll der AI Act die Position der Rechtsinhaber:innen stärken. In den USA sind Klagen anhängig. Außerdem beschäftigen sich Kongress, Copyright Office und Präsident mit dem Thema. In diesem Aufsatz werden die Ereignisse beiderseits des Atlantiks beleuchtet. .... 9

#### **Prof. Dr. Matthias Cornils – Verfassungs- und medienrechtliche Grenzen lokaler und regionaler Textberichterstattung des öffentlich-rechtlichen Rundfunks zum Schutz der Presse – Teil 1 – Kommunikationsverfassungsrechtlicher Rahmen als Interpretationsbedingung der rundfunkrechtlichen Auftragsgrenzen**

Der Streit um die staatsvertraglich-gesetzlichen Begrenzungen des Telemedienauftrags des öffentlich-rechtlichen Rundfunks, namentlich des Verbots flächendeckender Lokalberichterstattung sowie des Verbots presseähnlicher nicht-sendungsbezogener Telemedien, hat sich erneut verschärft. Die verfassungsrechtlichen Rahmenbedingungen für das Angebot eigenständiger öffentlich-rechtlicher Telemedien sind Gegenstand des ersten Teils der Untersuchung. .... 22

### Bericht

#### **Christine Libor – Medien und KI: Rechtsrahmen für den Einsatz von KI-Technologien, die Verwertung von Medieninhalten sowie das Text und Data Mining – 131. Tagung des Studienkreises für Presserecht und Pressefreiheit e.V. am 1./2.12.2023 in Bonn**

33

### EGMR-Rechtsprechung

#### **Sebastian Ramelli – Polen: Rechtswidrige Aufhebung eines fast zehn Jahre zuvor ergangenen rechtskräftigen Verleumdungsurteils – EGMR (Erste Sektion), Urt. v. 23.11.2023 – 50849/21 (Wałęsa gegen Polen)**

38



## Inhalt

**Blick nach Brüssel**

<i>Dominik Eickemeier / Annika Strohmenger</i> – Stand: 1.2.2024 .....	39
--	----

**Medienkartellrecht**

<i>Dr. Martin Jäger</i> – Stand: 1.2.2024 .....	41
---	----

**Nachrichten**

<i>Christine Libor</i> – Studie der Medienanstalten zu News-Aggregatoren .....	42
<i>Christine Libor</i> – Abschlussbericht des Zukunftsrats .....	42
<i>Christine Libor</i> – Geteilte Zuständigkeit von Medienanstalten und BNetzA für Durchsetzung des DSA .....	43
<i>Christine Libor</i> – Transparenz-Check zu Podcasts .....	43
<i>Christine Libor</i> – Forderung gerechterer Vergütung bei Musikstreaming durch EU-Parlament .....	43
<i>Christine Libor</i> – Kanada: Probleme bei Umsetzung des Online News Acts .....	43

**Entscheidungen**

Unterlassene Unkenntlichmachung des Gesichts eines Polizisten in Video auf Nachrichtenseite	(EGMR, Urt. v. 31.10.2023 – 9602/18 – Bild GmbH & Co. KG gegen Deutschland) .....	44
Unzulässige Verfassungsbeschwerde gegen Geheimhaltungspflicht im Missbrauchsprozess	(BVerfG, Beschl. v. 10.11.2023 – 1 BvR 2036/23, ECLI:DE: BVerfG:2023:rk20231110.1bvr203623) .....	49
Fehlende Darlegung einer bewussten und systematischen Übergehung prozessualer Rechte	(BVerfG, Beschl. v. 25.8.2023 – 1 BvR 1612/23, ECLI:DE: BVerfG:2023:rk20230825.1bvr161223) .....	52
Kein abgeleitetes Informationsinteresse bzgl. Ex-Partner einer prominenten Person	(BGH, Urt. v. 5.12.2023 – VI ZR 1214/20, ECLI:DE:BGH:2023:051223UVIZR1214.20.0) .....	55
Zulässige Berichterstattung über einen Aspekt des Besuchs eines Geistlichen bei einer prominenten Person	(BGH, Urt. v. 24.10.2023 – VI ZR 1074/20, ECLI:DE:BGH:2023:241023UVIZR1074.20.0) .....	60



## Lösungsvorschläge und Argumentationshilfen

Der *Plath* überzeugt mit ausführlichen Kommentierungen zu DSGVO, BDSG und jetzt auch zum TTDSG in einem Band! Praxisnahe Ausrichtung, vernetzte Kommentierung.

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

## Inhalt

Zulässige Verdachtsberichterstattung über strafrechtliche Verurteilung	(OLG Zweibrücken, Beschl. v. 26.10.2023 – 4 W 23/23).....	62
Zulässige Bewertung von den Holocaust verharmlosenden Umschreibungen	(OLG Frankfurt, Urt. v. 19.10.2023 – 16 U 193/21) .....	65
Zulässige Paraphrasierung mit vertretbarer Deutung der Aussage eines Politikers	(OLG Dresden, Beschl. v. 21.8.2023 – 4 W 500/23) .....	71
Unzulässige Verdachtsberichterstattung über „MeToo“-Sachverhalt	(OLG Hamburg, Urt. v. 20.8.2023 – 7 U 13/22) .....	74
Zulässige Berichterstattung über neue Liebesbeziehung einer prominenten Person	(OLG Köln, Beschl. v. 2.6.2023 – 15 U 81/23).....	87
Begründung eines Informationsinteresses an neuer Liebesbeziehung einer prominenten Person	(OLG Köln, Beschl. v. 4.5.2023 – 15 U 61/23).....	87
Gegendarstellungsanspruch in Bezug auf Vorspann eines Zeitungsartikels	(LG München, Urt. v. 14.12.2023 – 26 O 14617/23) .....	89
Unzulässige Bereitstellung eines Nationalen Gesundheitsportals – gesund.bund.de	(LG Bonn, Urt. v. 28.6.2023 – 1 O 79/21, ECLI:DE:LGBN:2023:0628.1079.21.00).....	93
Fundstellenangabe bei Werbung mit Bekanntheit aus Medien	(OLG Hamburg, Urt. v. 21.9.2023 – 15 U 108/22) [Ls.].....	100
Keine bühnenmäßige Darstellung bei bloßem Textvortrag mit Musikuntermalung – Herr der Ringe Konzert	(OLG München, Urt. v. 14.9.2023 – 6 U 601/22 [Ls.].....	100

## Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!

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

Damit der Datenschutz nicht zum Deal-Breaker wird.  
**Otto Schmidt online**

4 Wochen gratis nutzen!

**Datenschutzrecht**  
Beratermodul

Das Komplettangebot zum deutschen und europäischen Datenschutzrecht.

17 € pro Monat für 3 Nutzer  
4 Wochen gratis nutzen!  
[otto-schmidt.de/bmst](https://otto-schmidt.de/bmst)

Foto: P. H. 1.1.2024: zsgl./MWSI





# Österreichische Blätter für gewerblichen Rechtsschutz und Urheberrecht

## Beiträge

### Rechnungslegungsansprüche im Immaterialgüterrecht

Philipp Anzenberger, Bernhard Hager

### Erste Statistiken und Trends zum UPC

Harald Nemeč, Susanne von Grafenstein, Philipp Mitterbauer

## Aktuelle Entwicklungen

### Rechtsprechung des UPC

Rainer Beetz

## Rechtsprechung

### Mobiltelefon um 0 Euro II – Nichts um Null

Adolf Zeman

### Lipizzaner I – Gut und Böse: Ein Kulturgut bösgläubig angemeldet

Irmgard Nemeč

### Akteneinsicht – Antworten auf „Wer, wann, was, wo, wie?“

Maria Dreher-Lorjé, Anna Kohlmaier

### Metall auf Metall V – Pasticcio auf Schienen

Reinhard Hinger

# Inhalt

## Editorial

- ▶ Schön, weiß, männlich ..... 49  
*Reinhard Hinger*

## Beiträge

- ▶ Rechnungslegungsansprüche im Immaterialgüterrecht .. 51  
Zur Akzessorietät immaterialgüterrechtlicher  
Rechnungslegungsansprüche und ihrer prozessualen Behandlung  
*Philipp Anzenberger, Bernhard Hager*
- ▶ Erste Statistiken und Trends zum Verhalten der Nutzer  
vor dem UPC ..... 58  
*Harald Nemeč, Susanne von Grafenstein, Philipp Mitterbauer*

## Aktuelle Entwicklungen

- ▶ EuGH-Rechtsprechung ..... 65  
Jüngste Entscheidungen aus Europa  
*Astrid Ablasser-Neuhuber, Rainer Beetz, Christian Handig, Christian Schumacher*
- ▶ Rechtsentwicklung ..... 68  
National, EU, International  
*Christian Handig*
- ▶ Rechtsprechung zu EUIPO-Verfahren ..... 69  
Neue Entscheidungen in Registerverfahren zu Unionsmarken und  
Gemeinschaftsgeschmacksmustern  
*Christoph Bartos, Katharina Majchrzak, Alina Alavi Kia*
- ▶ Rechtsprechung des UPC ..... 75  
Neue Entscheidungen des Einheitlichen Patentgerichts  
*Rainer Beetz*
- ▶ Rechtsprechung des Europäischen Patentamts ..... 79  
Neue Entscheidungen der Beschwerdekammern des EPA  
*Matthias Brunner*
- ▶ Rechtsprechung im markenrechtlichen  
Registerverfahren ..... 80  
Neue Entscheidungen des OLG Wien im Instanzenzug vom ÖPA  
*David Plasser*

## Rechtsprechung

- ▶ Nichts um Null ..... 81  
**Lauterkeitsrecht** OGH 25. 4. 2023, 4 Ob 49/23v (OLG Wien 5 R  
155/22h, HG Wien 58 Cg 80/21 d), ECLI:AT:OGH0002:2023:  
00400B00049. 23V.0425.000 – Mobiltelefon um 0 Euro II  
*(Adolf Zemann)*
- ▶ Gut und böse: Ein Kulturgut bösgläubig angemeldet .... 84  
**Markenrecht** OLG Wien 23. 1. 2023, 33 R 48/22 d (OGH 4 Ob 54/  
23 d, ECLI:AT:OGH0002:2023:00400B00054.23D.0627.001; NA Nm  
4,5/2020), ECLI:AT:OLG0009:2023:03300R00048.22D.0123.000 –  
Lipizzaner I  
*(Irmgard Nemeč)*

- ▶ Antworten auf „Wer, wann, was, wo, wie?“ ..... 89  
**Kartellrecht, Verfahrensrecht** OGH als KOG 2. 5. 2023, 16 Ok 1/  
23t (OLG Wien als KG 26 Kt 5/21 m), ECLI:AT:  
OGH0002:2023:01600K00001.23T.0502.000 – Akteneinsicht  
*(Maria Dreher-Lorjé, Anna Kohlmaier)*

- ▶ Pasticcio auf Schienen ..... 96  
**Urheberrecht** BGH 14. 9. 2023, I ZR 74/22, ECLI:DE:BGH:2023:  
140923 BIZR74.22.0 – Metall auf Metall V  
*(Reinhard Hinger)*

## Tagungsbericht

- ▶ Bericht aus der Österr. Vereinigung für gewerblichen  
Rechtsschutz und Urheberrecht ..... 100  
IP-Lunch zum Thema „Urheberrecht und Künstliche Intelligenz –  
Herausforderungen und Perspektiven“  
*Christian Schumacher*

Impressum auf der 2. Umschlagseite

# DVB1

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS  
D3-2 139

# 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

- Simon Burger**  
Das umweltinformationsrechtliche Drittbeteiligungsverfahren 321
- Peter Itzel**  
Drittenschutz als Haftungsbegrenzung bei Amtshaftungsansprüchen – nicht nur im Wasserrecht. BGH und EuGH auf neuen Wegen 326
- Michael Quaas/Viktoria Schneider**  
Die Einheit der Rechtsordnung als Stolperstein für die kommunale Verpackungssteuer? 330
- Lars Ditttrich**  
Offene Rechtsfragen, mögliche Antworten rund um die Rechtmäßigkeit des schornsteinfegerrechtlichen Zweitbescheides 335
- Markus Ludwigs**  
Allgemeines Verwaltungsrecht im Wandel der Zeit 338

### BERICHTE

- Boas Kümper**  
Die Multifunktionalität von Flächen als Herausforderung für das Raumplanungsrecht 344
- Dana-Sophia Valentiner**  
Die Fernstraßenverwaltung des Bundes – Bericht über das 68. Forschungsseminar des Arbeitskreises Straßen- und Straßenplanungsrecht am 11. und 12.09.2023 346

### RECHTSPRECHUNG

- BVerwG, Urt. v. 15.06.2023 - 1 C 10.22**  
Wohnungsbetretung zwecks Überstellung im Dublin III-Verfahren 354
- BVerwG, Urt. v. 15.06.2023 - 3 C 5.22**  
Blutentnahme durch Heilpraktiker zur Herstellung von Eigenblutprodukten 358
- BVerwG, Urt. v. 22.06.2023 - 10 C 4.23**  
Verbandsklage gegen Verbindlichkeitserklärung eines Altlasten-Sanierungsplans 364
- OVG Rheinland-Pfalz, Urt. v. 14.08.2023 - 1 C 10576/21.OVG**  
UNESCO-Welterbe 368
- Bay. VGH, Urt. v. 26.09.2023 - 24 B 22.167**  
Bodenschutzrechtliche Sanierungsanordnung 370
- VGH Baden Württemberg, Beschl. v. 02.11.2023 - 11 S 1036/23**  
Widerspruchsverfahren einschließlich reformatio in peius im Widerspruchsverfahren 377
- Nds. OVG, Beschl. v. 21.11.2023 - 1 ME 119/23**  
Auslegung einer Baugenehmigung hinsichtlich der Zulässigkeit einer Ferienwohnnutzung 379
- Hess. LSG, Urt. v. 18.10.2023 - L 4 SO 180/21**  
Keine wirksame Widerspruchserhebung durch Email 381



Heft 6  
15. März 2024  
Seiten 321-384  
139. Jahrgang  
Art.-Nr. 56412406  
PVSt 2423

# 6

## Carl Heymanns Verlag

### INHALT 6 · 2024



DVBI aktuell  
Vorschau/Impressum

III  
VII

#### Abhandlungen

- Das umweltinformationsrechtliche  
Drittteiligungsverfahren  
Dr. Simon Burger, Düsseldorf **321**
- Drittsschutz als Haftungsbegrenzung bei  
Amtshaftungsansprüchen – nicht nur im  
Wasserrecht. BGH und EuGH auf neuen Wegen  
VROLG a.D. Dr. Peter Itzel, Koblenz **326**
- Die Einheit der Rechtsordnung als Stolperstein für  
die kommunale Verpackungssteuer?  
Rechtsanwalt Prof. Dr. Michael Quaas, M.C.L. und  
Rechtsanwältin Viktoria Schneider, Stuttgart **330**
- Offene Rechtsfragen, mögliche Antworten  
rund um die Rechtmäßigkeit des  
schornsteinfegerrechtlichen Zweitbescheides  
Prof. Dr. iur. Lars Dittrich, Wiesbaden **335**
- Allgemeines Verwaltungsrecht im Wandel der Zeit  
Prof. Dr. Markus Ludwigs, Würzburg **338**

#### Berichte

- Die Multifunktionalität von Flächen als  
Herausforderung für das Raumplanungsrecht  
Dr. Boas Kümper, Münster **344**
- Die Fernstraßenverwaltung des Bundes –  
Bericht über das 68. Forschungsseminar des  
Arbeitskreises Straßen- und Straßenplanungsrecht  
am 11. und 12.9.2023  
Prof. Dr. Dana-Sophia Valentiner, Rostock **346**

#### Buchbesprechungen

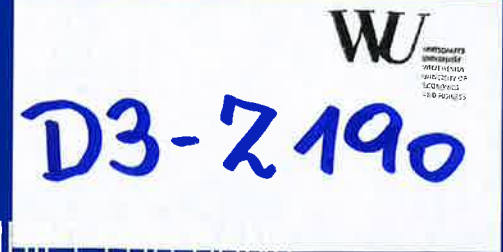
- Neudenberger: Der Aufsichtsrat in staatlichen  
Eigen- und Beteiligungsgesellschaften  
Professor Dr. Martin Burgi, München **350**
- Loewenstein: Des Lebens Überfluss  
Prof. Dr. Dr. iur. h.c. Helmut Goerlich, Leipzig **351**
- Jurdt: Artenschutz und Windenergieanlagen  
Prof. Dr. Martin Maslaton, Leipzig **353**

#### Rechtsprechung

- Bundesverwaltungsgericht**  
BVerwG, Urt. v. 15.06.2023 – 1 C 10.22  
Wohnungsbetretung zwecks Überstellung im Dublin  
III-Verfahren **354**
- BVerwG, Urt. v. 15.06.2023 – 3 C 5.22  
Blutentnahme durch Heilpraktiker zur Herstellung  
von Eigenblutprodukten **358**
- BVerwG, Urt. v. 22.06.2023 – 10 C 4.23  
Verbandsklage gegen Verbindlichkeitserklärung  
eines Altlasten-Sanierungsplans **364**
- Oberverwaltungsgerichte/  
Verwaltungsgerichtshöfe**  
OVG Rheinland-Pfalz, Urt. v. 14.08.2023 –  
1 C 10576/21.OVG  
UNESCO-Welterbe **368**
- Bay. VGH, Urt. v. 26.09.2023 – 24 B 22.167  
Bodenschutzrechtliche Sanierungsanordnung **370**
- VGH Baden Württemberg, Beschl. v. 02.11.2023 –  
11 S 1036/23  
Widerspruchsverfahren einschließlich reformatio  
in peius im Widerspruchsverfahren **377**
- Nds. OVG, Beschl. v. 21.11.2023 – 1 ME 119/23  
Auslegung einer Baugenehmigung hinsichtlich der  
Zulässigkeit einer Ferienwohnnutzung **379**
- Landessozialgerichte**  
Hess. LSG, Urt. v. 18.10.2023 – L 4 SO 180/21  
Keine wirksame Widerspruchserhebung durch Email **381**

# BKR

ZEITSCHRIFT FÜR BANK-  
UND KAPITALMARKTRECHT



## Geschäftsführende

### Herausgeber:

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

### Herausgeber:

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

### Schriftleitung:

Prof. Dr. Philipp Maume

bkr.beck.de

## AUFSÄTZE

*Dr. Jörg Mimberg*

Die starke Kundenauthentifizierung  
im Sinne des ZAG

209

*Güray Bayat*

Die Prospekthaftung im Abhilfeverfahren

219

*Dr. Daniel Rodi*

Aktuelle Entwicklungen im AGB-Recht der  
Kreditwirtschaft im zweiten Halbjahr 2023

227

*Felix-Julius Konow/Jan Sehorz*

Soziale Medien als Risikofaktor für Bank-Runs

234

## RECHTSPRECHUNG

*Kapitalmarktrecht*

BGH: Staatshaftung im Kapitalmarktaufsichtsrecht  
(„Wirecard“) (Brandt)

241

*Datenschutzrecht*

EuGH: Schadenersatzanspruch nach Cyberangriff  
(Hessel/Callewaert)

247

# BKR



ZEITSCHRIFT FÜR BANK-  
UND KAPITALMARKTRECHT

## AUFSÄTZE

*Dr. Jörg Mimberg*

Die starke Kundenauthentifizierung im Sinne des ZAG

209

*Güray Bayat*

Die Prospekthaftung im Abhilfeverfahren

219

*Dr. Daniel Rodi*

Aktuelle Entwicklungen im AGB-Recht der Kreditwirtschaft  
im zweiten Halbjahr 2023

227

*Felix-Julius Konow/Jan Sehorz*

Soziale Medien als Risikofaktor für Bank-Runs

234

## RECHTSPRECHUNG

*Kapitalmarktrecht*

BGH, Beschl. v. 10.1.2024 – III ZR 57/23: Staatshaftung im  
Kapitalmarktaufsichtsrecht („Wirecard“) (mit Anmerkung v. Max Brandt)

241

*Datenschutzrecht*

EuGH, Urt. v. 14.12.2023 – C-340/21: Schadenersatzanspruch nach  
Cyberangriff (mit Anmerkung v. Stefan Hessel/Christoph Callewaert)

247

D3-2 18

# ecolex

FACHZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTSRECHT

Schwerpunkt

## Digital Services Act

- > Regulierungssystem
- > Verbraucherschutz
- > E-Commerce

Ehrenbeleidigung und  
immaterieller Schaden

GesDigG 2023

UVP: Rückblick 2023

EuMahnVO: Rechtsschutz-  
defizite

Geschäftsführungskosten des  
Europäischen Betriebsrats

Hausdurchsuchung bei  
Rechtsanwälten



ECOLEX.MANZ.AT

ISSN 1022-9418



209 EDITORIAL

209 **Peer her, Peer her, oder ...?**  
*Thomas Rabl*

214 **SCHWERPUNKT**  
**DIGITAL SERVICES ACT**

214 **Checkliste: Überblick über das abgestufte Regulierungssystem des Digital Services Act**  
*Michael Kern*

219 **Digital Services Act und Verbraucherschutz**  
*Irmgard Nemec*

222 **Digital Services Act und Online Marketing**  
*Jacqueline Bichler*

226 **Digital Services Act und das Herkunftslandprinzip der E-Commerce-Richtlinie**  
*Luca Mischensky/Stephan Denk*

229 **Der gute Samariter des Digital Services Act**  
*Clemens Handl*

232 ZIVIL- UND UNTERNEHMENSRECHT

232 **Ehrensache?**  
*Christian Handig*

235 OGH 17. 10. 2023, 4 Ob 117/23 v  
Werklohnanspruch für Planungsleistungen bei unterbliebener Werkausführung

235 OGH 17. 10. 2023, 6 Ob 114/23 t  
Abgasskandal: Haftung der Motorherstellerin?

235 OGH 23. 11. 2023, 9 Ob 33/23 b  
Abgasskandal: Schadenersatzverjährung bei durchgeführtem Software-Update

236 OGH 17. 11. 2023, 8 Ob 80/23 g  
Haftung des Rechtsanwalts bei unterlassener Prozesshandlung

236 OGH 21. 11. 2023, 4 Ob 210/23 w  
COVID-19-Fristenhemmung auch bei Verjährungsfristen

236 OGH 16. 10. 2023, 19 Ob 4/23 m  
Disziplinarerkenntnis: Zur Vertrauenswürdigkeit des Rechtsanwalts

237 OGH 17. 10. 2023, 4 Ob 74/22 v  
Kündigung von Bausparverträgen

237 OGH 19. 10. 2023, 5 Ob 152/23 y  
Zur Errichtung von Ladestationen iZm § 16 WEG

237 OGH 9. 11. 2023, 5 Ob 2/23 i  
Zum Begriff des „wichtigen Interesses“ gem § 16 Abs 2 Z 2 WEG bei Umwidmungen

238 OGH 13. 11. 2023, 5 Ob 99/23 d  
Verjährungsfrist bei § 933 ABGB iVm § 37 Abs 4 WEG

238 OGH 23. 10. 2023, 1 Ob 135/23 v  
Verjährte Amtshaftungsansprüche für falsche Auskunft über ein geschütztes Biotop

239 DISPUTE RESOLUTION

239 **Rechtsschutzdefizite und praktische Probleme iZm der EuMahnVO**  
*Anna-Katharina Radschek/Patrick Mittlböck*

242 OGH 21. 11. 2023, 4 Ob 162/23 m  
Zur Zulässigkeit der Klageänderung

243 OGH 14. 12. 2023, 5 Ob 188/23 t  
Vorlagepflicht von Urkunden durch Dritte im Beweissicherungsverfahren

243 OGH 4. 12. 2023, 17 Ob 21/23 x  
Zur internationalen Zuständigkeit bei Klageänderung

244 OGH 19. 12. 2023, 4 Ob 101/23 s  
Zum Zustellzeitpunkt „elektronisch hinterlegter“ Dokumente nach dem 3. Abschnitt des ZustG

245 OGH 17. 11. 2023, 8 Ob 113/23 k  
Beginn der Rechtsmittelfrist bei öffentlicher Bekanntmachung des Beschlusses über die Herabsetzung des Existenzminimums

245 OGH 17. 11. 2023, 8 Ob 104/23 m  
Nichtherausgabe der geerbten Wohnung kann zur vorzeitigen Einstellung des Abschöpfungsverfahrens führen

246 EuGH 18. 1. 2024, C-531/22  
Überprüfung von missbräuchlichen Klauseln im Stadium der Zwangsvollstreckung eines Mahnbescheids

248 GESELLSCHAFTSRECHT

248 **GesDigG 2023: Disqualifikation von Geschäftsführern und Vorstandsmitgliedern**  
*Alexander Reich-Rohrwig/Hannah Gerbl*

249 OGH 20. 12. 2023, 6 Ob 215/23 w  
Einstweilige Verfügung und Anfechtung von Hauptversammlungsbeschlüssen

251 WETTBEWERBS- UND IMMATERIALGÜTERRECHT

251 OGH 12. 9. 2023, 4 Ob 16/23 s  
Zur Eintragungsfähigkeit einer Tankstellen(farb)ausstattung  
*(Adolf Zemann)*

252 OLG Wien 16. 10. 2023, 33 R 90/23 g  
Auch „degoutant“ ist in Österreich bekannt  
*(Roland Vesenmayer)*

253 EuGH 23. 11. 2023, C-260/22  
Sendeunternehmer und die „Privatkopieausnahme“  
*(Christian Handig)*



254 ARBEITSRECHT

**254 Geschäftsführungskosten des Europäischen Betriebsrates**  
Thomas Majoros

**257 Klimakrise – Teil 2**  
Kristina Silberbauer

259 STEUERRECHT

**259 Zum Übergang des wirtschaftlichen Eigentums an Kapitalgesellschaftsanteilen bei vereinbarten Dopploptionen in M&A-Transaktionen**  
Dominic Krenn/Benjamin Beer

267 ÖFFENTLICHES WIRTSCHAFTSRECHT

**267 UVP: Ein Rückblick auf das Jahr 2023**  
Günther Grassl

**270 Rechtsprechung des EGMR**  
Alice Lea Nikolay/Stella Oswald

**274 Neues aus Europa**  
Maximilian Hautzenberg/Sarala Seneviratne/Thomas Simon

276 WIRTSCHAFTSSTRAFRECHT

**276 Hausdurchsuchung und Sicherstellung bei (dringend) tatverdächtigen Rechtsanwälten und sonstigen Berufsheimnisträgern**  
Alexander Prenner

**279 OGH 1. 8. 2023, 14 Os 63/23f**  
Diversion bei Amtsmissbrauch (Heidemarie Paulitsch)

**280 EuGH C-281/22**  
Grenzüberschreitende Ermittlungsmaßnahmen der EUSTa und deren gerichtliche Kontrolle (Heidemarie Paulitsch/Isabella Noidoilt)

282 NEW TECHNOLOGIES & DIGITALISIERUNG

**282 BGH 28. 9. 2023, III ZB 25/21**  
BGH: Internationale Unzuständigkeit bei Auskunftsansprüchen gegenüber Diensteanbietern (Alexander Höller)

212 IMPRESSUM



**Fachzeitschrift für Wirtschaftsrecht**  
35. JG Heft 03, März 2024

Begründet von Univ.-Prof. iR Dr. G. Wilhelm †

Zitiervorschlag:  
ecolex 2024/Nummer  
ecolex 2024, Seite

**IMPRESSUM gem. § 24 MedienG**

Offenlegung gem. § 25 MedienG und Angaben zu § 5 ECG abrufbar unter <https://www.manzat.com/impresum>

**Medieninhaber und Herausgeber:** MANZ'sche Verlags- und Universitätsbuchhandlung GmbH.

**Anschrift:** Kohlmarkt 16, 1010 Wien.

**Verlagsadresse:** Johannesgasse 23, 1010 Wien (verlag@manzat)

**Fotocredits:** Thomas Rabl; KWR; Michael Kern; Studio Dann; Irmgard Nemec; Herbst Kinsky; Jacqueline Bichler; Stadler Völkel Rechtsanwälte; Luca Mischensky; Freshfields Bruckhaus Deringer; Stephan Denk; Freshfields Bruckhaus Deringer; Clemens Handl; Die Fotografen; Christian Handig; Wolfgang Prummer; Anna-Katharina Radschek; BRANDL TALOS; Patrick Mittböck; BRANDL TALOS; Alexander Reich-Rohrwig; CERHA HEMPEL Rechtsanwälte GmbH; Hannah Gerbl; CERHA HEMPEL Rechtsanwälte GmbH; Thomas Majoros; Ela Angerer; Kristina Silberbauer; Christoph Zeilinger; Stefan Sappert - Auftragsfotoat; Dominic Krenn; privat; Benjamin Beer; WUTv; Günther Grassl; Maurizio Maier; Alice Lea Nikolay; WUTv; Stella Oswald; WUTv; Maximilian Hautzenberg; Schienen Control GmbH; Seneviratne Sarala; Karin Kamiki; Thomas Simon; privat; Alexander Prenner; privat.

**Verlagsredaktion:** Mag. Gabriel Oberauer, Johannesgasse 23, 1010 Wien, E-Mail: gabriel.oberauer@manzat

**Hersteller:** Printera Grupa d.o.o., 10431 Sveta Nedelja

**Herstellungsort:** Sveta Nedelja, Kroatien.

**Verlagsort:** Wien, Österreich.

**Anzeigenkontakt:** Stefan Dallinger, Tel: (01) 531 61-114, Fax: (01) 531 61-596, E-Mail: stefan.dallinger@manzat

**Bezugsbedingungen:** Die ecolex erscheint 12x jährlich. Der Bezugspreis 2024 beträgt € 388,-, für Berufsanzwarter € 279,40 (inkl Versand in Österreich und Einbanddecke). Einzelheft € 36,20. Auslandspreise auf Anfrage. Nicht rechtzeitig vor ihrem Ablauf abbestellte Abonnements gelten für ein weiteres Jahr als erneuert. Abbestellungen müssen schriftlich bis spätestens 18. November des laufenden Abjahres beim Verlag einlangen.

**Manuskripte und Zuschriften erbitten wir an folgende Adressen:** E-Mail: gabriel.oberauer@manzat. Richtlinien zur formalen und inhaltlichen Gestaltung der Beiträge können beim Verlag angefordert werden. Wir bitten Sie, die Formatvorlagen zu verwenden (zum Download unter [www.manzat.com/formatvorlagen](http://www.manzat.com/formatvorlagen)) und sich an die im Auftrag des Österreichischen Juristentages herausgegebenen „Abkürzungs- und Zitierregeln der österreichischen Rechtssprache und europarechtlicher Rechtsquellen (AZR)“, 8. Aufl. (Verlag MANZ, 2019), zu halten.

**Urheberrechte:** Sämtliche Rechte, insbesondere das Recht der Vervielfältigung und Verbreitung sowie der Übersetzung, sind vorbehalten. Kein Teil der Zeitschrift darf in irgendeiner Form (durch Fotokopie, Mikrofilm oder ein anderes Verfahren) ohne schriftliche Genehmigung des Verlags reproduziert oder unter Verwendung elektronischer Systeme gespeichert, verarbeitet, vervielfältigt oder verbreitet werden.

**Haftungsausschluss:** Sämtliche Angaben in dieser Zeitschrift erfolgen trotz sorgfältiger Bearbeitung ohne Gewähr. Eine Haftung der Autoren, der Herausgeber sowie des Verlags ist ausgeschlossen.

**Grafisches Konzept:** Michael Fürnsinn für buero8, 1070 Wien (buero8.com).

**Covergestaltung:** John Ross Group, Jörgerstraße 50/3, 1170 Wien.

