

# NJW

# Neue Juristische Woche nschrift

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

Mit Beilage:  
NJW-Spezial Heft 6/2024

## Aus dem Inhalt

- H. Grziwotz*  
Die ehebedingte Schenkung 857
- N. Henrici*  
Versäumte Vertragszielbestimmung in Architekten-  
und Ingenieurverträgen 861
- J. M. Hoffmann*  
Das deutsche Beamtenstreikverbot vor dem EGMR 866
- A. Staudinger / T. Houida*  
Die Entwicklung des Reiserechts 869
- B. Scholtka / L. Keller-Herder*  
Die Entwicklung des Energierechts 873
- BVerfG*  
Verwendung einer Kamera ohne Zoomfunktion  
in Videoverhandlung (Anm. F. Zschieschack) 891
- BGH*  
Vorschuss des Hauptunternehmers zur Mängel-  
beseitigung als Schaden 894
- BGH*  
Technische Unmöglichkeit bei unzureichender  
Bereitstellung des beA-Systems 901
- OLG Köln*  
Zwangsvollstreckung bei Leistung Zug um Zug –  
Unternehmenskauf (Anm. R. Dierck) 905
- BFH*  
Erbchaftsteuer bei „Berliner Testament“ 918



  
C.H. BECK

## 13/2024

21. März 2024  
77. Jahrgang S. 857–920  
www.njw.de

## Aus NJW-aktuell

### Interview

Ein neues RAF-  
Kapitel?

### Forum

„Nicht geringe  
Menge“

### Haftung

Pflicht zur Online-  
Recherche



0150202413

# INHALT

## Aufsätze

Herbert Grziwotz

### Die ehebedingte Schenkung

857

In familienrechtlichen Näheverhältnissen erfolgen häufig Zuwendungen auch von größeren Vermögenswerten. Dabei ergeben sich sowohl für die Gestaltungspraxis als auch bei der Auseinandersetzung zahlreiche Probleme, mit denen sich der Beitrag am Beispiel der Ehegattenzuwendungen befasst.

Natalie Henrici

### Versäumte Vertragszielbestimmung in Architekten- und Ingenieurverträgen

861

In der Praxis kommt es häufig vor, dass bei Abschluss eines Architekten- oder Ingenieurvertrags kein Vertragsziel vereinbart wurde. Der Unternehmer hat dann dem Besteller Unterlagen vorzulegen, mit denen dieses Ziel ermittelt wird. Der Beitrag nimmt eine dogmatische Einordnung dieser Vertragszielbestimmung vor.

## Zur Rechtsprechung

Jan Martin Hoffmann

### Das deutsche Beamtenstreikverbot vor dem EGMR

866

(EGMR NVwZ 2024, 221 = NJW 2024, 885 Ls.)

## Bericht

Ansgar Staudinger / Tarik Houida

### Die Entwicklung des Reiserechts im zweiten Halbjahr 2023

869

Boris Scholtka / Laurenz Keller-Herder

### Die Entwicklung des Energierechts im Jahr 2023

873

## Forum

Julia Flockermann / Simon Deuring

### Ein Blick in die nahe und fernere Zukunft von Wirtschaftsprozessen

879

## Buchbesprechungen

Andrick / Muscheler / Uffmann: **Bochumer Kommentar zum Stiftungsrecht** (Christian von Oertzen) •

Rudloff / von Miquel: **Das Bundessozialgericht und die Formierung des westdeutschen Sozialstaats**

(Wolfgang Spellbrink)

883

## NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Anzeigenschwerpunkt	21
Bahnstreiklimits zum Klimaschutz		Neues Kapitel in der Geschichte der RAF? K. Pflieger		LL.M.-Special	
W. Frenz				Rubrikenmarkt	27
Agenda	6	Forum	15	web.report	28
		Was ist die neue „nicht geringe Menge“? C. Krumm		Stellenmarkt	29
Meldungen/Kolumne	7	Haftungsseite	17	Beck'sche Zeitschriften	48
Gesetzgebung	8	Fluch und Segen der Online-Recherche J. Braun		Buchhinweise	50
Rechtsprechung in Kürze	8	Ausbildung & Karriere	19	Personalien	52
Entscheidung der Woche	9	Zu gut dank ChatGPT J. Jahn		Heftvorschau/Impressum	54

# INHALT

## Rechtsprechung

### Europäische Gerichte

EGMR 14.12.23 – 59433/18 ua  
**Kein Streikrecht für verbeamtete Lehrer (Ls.)** 885

EuGH 19.10.23 – C-147/22  
**Anklage nach Verfahrenseinstellung in anderem EU-Mitgliedstaat** 886

### Verfassungsgerichte

BVerfG 15.01.24 – 1 BvR 1615/23  
**Verwendung einer Kamera ohne Zoomfunktion in Videoverhandlung (Anm. F. Zschieschack)** 891

### Zivilgerichte

BGH 09.11.23 – VII ZR 92/20  
**Vorschuss des Hauptunternehmers zur Mängelbeseitigung als Schaden** 894

BGH 12.12.23 – VI ZR 77/23  
**Geschwindigkeitsdrosselung bei Vorbeifahrt an Müllwagen** 898

BGH 17.01.24 – XII ZB 88/23  
**Technische Unmöglichkeit bei unzureichender Bereitstellung des beA-Systems** 901

BGH 25.01.24 – I ZB 51/23  
**Technisch ungenaue Glaubhaftmachung der Unmöglichkeit der Zusendung per beA** 903

OLG Köln 13.10.23 – 4 W 31/23  
**Zwangsvollstreckung bei Leistung Zug um Zug – Unternehmenskauf (Anm. R. Dierck)** 905

### Strafgerichte

BGH 14.11.23 – 1 StR 142/23  
**Einziehungsanordnung – Tatertrag bei Erwerbshehlerei** 908

BGH 18.10.23 – 1 StR 222/23  
**Zeugnisverweigerungsrecht – unzulässiger Teilverzicht** 909

### Verwaltungsgerichte

VGH München 20.11.23 – 12 ZB 22.80  
**Abgrenzung der Wohnnutzung von gewerblicher Fremdenbeherbergung** 911

### Arbeitsgerichte

BAG 24.01.24 – 5 AZR 331/22  
**Vergütung wegen Annahmeverzugs** 914

### Finanzgerichte

BFH 11.10.23 – II R 34/20  
**Erbschaftsteuer bei „Berliner Testament“** 918

BFH 23.11.23 – VI R 24/21  
**Unterkunfts- und Verpflegungsaufwendungen bei Präventionsleistungen (Ls.)** 920

## Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 6/2024

Miet- und Immobilienrecht  
Änderung der Kostenverteilung im Wohnungseigentum

Familienrecht  
Ehevertrag nach islamischen Rechtsvorstellungen

Erbrecht  
Blockademöglichkeiten in der Teilungsversteigerung

Verkehrsrecht  
Motorradunfall mit ungeeignetem Schuhwerk

Baurecht  
Pflichten von Bauherren zur Nutzung erneuerbarer Energien

Arbeitsrecht  
Beweiswert von Arbeitsunfähigkeitsfeststellungen

Strafrecht  
Gesetz zur Regelung des Einsatzes von V-Personen

Verfahrens- und Kostenrecht  
Schuldner der Aktenversendungspauschale

Anwalt und Kanzlei  
Pflicht zur Kenntnis der höchstrichterlichen Rechtsprechung

Alle Rubriken  
Rechtsprechungsübersichten

# NJW Spezial

D3-2171/Beck

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

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

M. Drasdo, Änderung der Kostenverteilung im Wohnungseigentum 161  
Mängelgewährleistung – Anspruchsverfolgung durch die GdWE 163

### Familienrecht

Wirksamkeit eines Ehevertrags nach islamischen Rechtsvorstellungen 164  
Anordnung sofortiger Wirksamkeit in Beschwerdeinstanz 164

### Erbrecht

W. Roth, Blockademöglichkeiten in der Teilungsversteigerung 167  
Wertabschlag bei isolierter Wertermittlungsklage im Pflichtteilsrecht 168

### Verkehrsrecht

Kollision zwischen Rechtsabbieger in Grundstück und Überholendem 169  
Motorradunfall mit ungeeignetem Schuhwerk 171

### Baurecht

I. Coenen, Pflichten von Bauherren zur Nutzung erneuerbarer Energien 172  
Fehlerhafte Bekanntmachung und Rügefrist 173

### Gesellschaftsrecht

Rechtsschein der Eintragung eines abberufenen Geschäftsführers 175  
Geschäftsführerhaftung für an sich selbst gewährte Einmalzahlungen 175

### Arbeitsrecht

D. Benkert, Beweiswert von Arbeitsunfähigkeitsfeststellungen 178  
Berechnung des Urlaubsanspruchs während Kurzarbeit „null“ 179

### Insolvenzrecht

Haftung des Gesellschafters für Kosten des Insolvenzverfahrens 181  
Anfechtbarkeit von Zahlungen im Zusammenhang mit Vollstreckungen 182

### Strafrecht

F. Opper, Gesetz zur Regelung des Einsatzes von V-Personen 184  
Rechtsprechungsänderung hinsichtlich „Zueignung“ bei Unterschlagung 185

### Verfahrens- und Kostenrecht

Terminsgebühr in landwirtschaftsgerichtlichen Verfahren 187  
Schuldner der Aktenversendungspauschale 187

### Anwalt und Kanzlei

C. Dahns, Pflicht zur Kenntnis der höchstrichterlichen Rechtsprechung 190  
Kurzfristige Verhinderung 191



C.H. BECK

6/2024

21. März 2024



L 150202406

## Inhalt

### Miet- und Immobilienrecht

Von Michael Drasdo

<i>M. Drasdo</i> , Änderung der Kostenverteilung im Wohnungseigentum. . . . .	161
Härtefall-Widerspruch und Fortsetzungsverlangen – Mietanpassung! (LG Berlin). . . . .	162
Teilanfechtung von Beschlüssen über die Vorschussfestsetzung (LG Frankfurt a. M.) . . . . .	162
Antrag in der Zwangsversteigerung – Entbehrlichkeit des Dienstsiegels (BGH) . . . . .	162
Vermietung als Ferienwohnung – Im allgemeinen Wohngebiet zulässig? (OVG Lüneburg). . . . .	163
Mängelgewährleistung – Anspruchsverfolgung durch die GdWE . . . . .	163

### Familienrecht

Von Martin Haußleiter und Barbara Schramm

Wirksamkeit eines Ehevertrags nach islamischen Rechtsvorstellungen (BGH). . . . .	164
Anordnung sofortiger Wirksamkeit in Beschwerdeinstanz (OLG München) . . . . .	164
Unterhaltsbedürftigkeit wegen Alters trotz Versorgungsausgleich (OLG Hamm). . . . .	165
Rückführung des Kindes bei Nichteinhaltung der HKÜ-Jahresfrist (OLG Stuttgart) . . . . .	165
Schweizerische Rentenanwartschaften im Versorgungsausgleich (OLG Karlsruhe). . . . .	166

### Erbrecht

Von Wolfgang Roth

<i>W. Roth</i> , Blockademöglichkeiten in der Teilungsversteigerung . . . . .	167
Wertabschlag bei isolierter Wertermittlungsklage im Pflichtteilsrecht (OLG München). . . . .	168
Kein steuerlicher Abzug zugunsten des Erben bei Jastrow'scher Klausel (BFH). . . . .	168

### Verkehrsrecht

Von Dirk Figgner und Friederike Qualsner

Kollision zwischen Rechtsabbieger in Grundstück und Überholendem (OLG Schleswig). . . . .	169
Nutzungsausfallentschädigung für älteres Fahrzeug (OLG Frankfurt a. M.) . . . . .	170
Motorradunfall mit ungeeignetem Schuhwerk (OLG Brandenburg) . . . . .	171

### Baurecht

Von Rudi Seckel und Marc Steffen

<i>I. Coenen</i> , Pflichten von Bauherren zur Nutzung erneuerbarer Energien . . . . .	172
Fehlerhafte Bekanntmachung und Rügefrist (BVerwG). . . . .	173
Notwendige Ermittlungen bei Einzelhandelsausschluss (OVG Magdeburg) . . . . .	174
Zulässige sofort vollziehbare Nutzungsuntersagung für Altenheim (VG Schleswig) . . . . .	174

### Gesellschaftsrecht

Von Dieter Leuring und Daniel Rubner

Rechtsschein der Eintragung eines abberufenen Geschäftsführers (BGH) . . . . .	175
Geschäftsführerhaftung für an sich selbst gewährte Einmalzahlungen (OLG Brandenburg). . . . .	175
Gemeinnütziger Verein – Anmeldung ohne Finanzamtsbescheinigung (OLG Karlsruhe). . . . .	176
Unverhältnismäßige Beschränkung des Teilnahmerechts (KG). . . . .	176
Keine Prozessführungsbefugnis von Kommanditist für Sozialforderung (OLG Frankfurt a. M.) . . . . .	177

**Arbeitsrecht**

Von Daniel Benkert und Robert von Steinau-Steinrück

*D. Benkert*, Beweiswert von Arbeitsunfähigkeitsfeststellungen . . . . . 178  
 Berechnung des Urlaubsanspruchs während Kurzarbeit „null“ (BAG) . . . . . 179  
 Verwaltungsrechtsweg bei Corona-Sonderleistungen gem. § 26e KHG (BAG) . . . . . 180

**Insolvenzrecht**

Von Michael Dahl und Raul Taras

Haftung des Gesellschafters für Kosten des Insolvenzverfahrens (BGH) . . . . . 181  
 Anfechtbarkeit von Zahlungen im Zusammenhang mit Vollstreckungen (OLG Frankfurt a. M.) . . . . . 182  
 Keine Kostenerstattung für Gläubigerbeschwerde nach § 64 III InsO (OLG Stuttgart) . . . . . 182  
 Rücknahme des Insolvenzantrags bei zwei Geschäftsführern (LG Lübeck) . . . . . 183

**Strafrecht**

Von Stephan Beukelmann und Maximilian Heim

*F. Opper*, Gesetz zur Regelung des Einsatzes von V-Personen . . . . . 184  
 Rechtsprechungsänderung hinsichtlich „Zueignung“ bei Unterschlagung (BGH) . . . . . 185  
 Einziehungsgegenstand bei verbotenen Insidergeschäften (BGH) . . . . . 185  
 Keine Wertersatz einziehung ersparter Aufwendungen bei Dritten (LG Nürnberg-Fürth) . . . . . 186  
 Keine vorläufige Sicherstellung von Verteidigerunterlagen (LG Köln) . . . . . 186

**Verfahrens- und Kostenrecht**

Von Norbert Schneider

Terminsgebühr in landwirtschaftsgerichtlichen Verfahren (OLG Braunschweig) . . . . . 187  
 Schuldner der Aktenversendungspauschale (OVG Münster) . . . . . 187  
 Kosten einer Videokonferenz als gerichtliche Auslagen (LAG Mecklenburg-Vorpommern) . . . . . 188  
 Gesonderte Wertfestsetzungen bei unterschiedlichen Beteiligungen (LG Essen) . . . . . 188  
 Vertretung mehrerer Auftraggeber in Verfahren nach dem AsylG (VG Bremen) . . . . . 189

**Anwalt und Kanzlei**

Von Christian Dahns

*C. Dahns*, Pflicht zur Kenntnis der höchstrichterlichen Rechtsprechung . . . . . 190  
 Kurzfristige Verhinderung (BGH) . . . . . 191

ISSN 1613-4621

**NJW Spezial**

**Die wichtigsten Informationen zu speziellen Rechtsgebieten**

**Schriftleitung:**

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

**Redaktion:**

Rechtsanwältin *Nathalie Dennier* (Verkehrsrecht); Rechtsanwalt *Michael Dollmann* (Koordination und Schlussredaktion); Rechtsanwalt *Tobias Freudenberg* (Insolvenzrecht); Rechtsanwältin *Anja Glinzki* (Anwalt und Kanzlei); Rechtsanwältin *Irina Huth* (Familienrecht); Rechtsanwalt *Dr. Andreas Kappus* (Miet-

und Immobilienrecht); Rechtsanwältin *Dr. Maria Naucke-Lömker* (Erbrecht); Rechtsanwältin *Dr. Susanne Reinemann* (Verfahrens- und Kostenrecht); Rechtsanwalt *Prof. Dr. Achim Schunder* (Arbeitsrecht); Rechtsanwältin *Dr. Monika Spiekermann* (Baurecht); Rechtsanwalt *Dr. Stephan Tausch* (Strafrecht); Rechtsanwalt *Oscar Weller, LL.M. (Jerusalem)* (Gesellschaftsrecht).

**Redaktionsrichtlinie C.H.BECK:**

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

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

im Hinblick auf Datenbanken und ähnliche Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlags in irgendeiner Form vervielfältigt, verbreitet oder öffentlich wiedergegeben oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden. Der Verlag behält sich auch das Recht vor, Vervielfältigungen dieses Werkes zum Zwecke des Text and Data Mining vorzunehmen.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-398, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX.

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

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

**Bezugspreise:** Der Bezugspreis von NJW-Spezial ist im Bezugspreis von NJW enthalten. Jahrestitellei und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar. Hinweise zu Preiserhöhungen finden Sie in den beck-shop AGB unter Ziff. 10.4.

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



# JuS

4/2024

64. Jahrgang

Seiten 289–384

ZEITSCHRIFT FÜR STUDIUM UND REFERENDARIAT



AUS DEM INHALT:

**AUFSATZ**

*Prof. Dr. Tristan Barczak, LL. M.*

Allgemeines Verwaltungsrecht als Lehre von den Handlungsformen

**STUDIUM**

*Wiss. Mitarbeiter Christoph Boës*

Gestaltungsrechte im Anspruchsaufbau

*Rechtsreferendar Dr. Samuel Strauß*

Die Abgrenzung von Betrug und Diebstahl

*Präsident des BVerfG a. D. Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Andreas*

*Vofskuhle und Akad. Rat a. Z. Dr. Jakob Schemmel, LL. M.*

Grundwissen – Öffentliches Recht: „Neue“ Grundrechte

**REFERENDARIAT**

*Rechtsreferendar Dr. Joshua Blach*

Widerklagen in Mehrpersonenverhältnissen

**FALLBEARBEITUNG**

*Prof. Dr. Bernd J. Hartmann, LL. M., und*

*Wiss. Mitarbeiterin Lisa Horstmann*

Fortgeschrittenenklausur – Öffentliches Recht: Allgemeines

Verwaltungsrecht – Der entlassene Soldat

*Prof. Dr. Caroline S. Rapatz, MPhil.*

(Original-)Referendarexamensklausur – Zivilrecht:

Sachenrecht und Familienrecht – Spieglein, Spieglein

in der Hand...



# Juristische Schulung

Zeitschrift für Studium und Referendariat

## Herausgeber

Richterin am BVerwG Dr. Sigrid Emmenegger  
Prof. Dr. Stephan Lorenz, Mitglied des BayVerfGH  
Präsidentin des OLG Stefanie Otte  
Prof. Dr. Thomas Rönnau  
Präsident des BVerfG a. D. Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Andreas Voßkuhle

## Schriftleitung

Rechtsanwalt Dr. David Herbold  
Rechtsanwältin Dr. Urte Hüsck

# JuS

64. Jahrgang  
April 2024 · Heft 4

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

vormals mitherausgegeben von Präsident des LG a. D. Prof. Dr. Michael Huber

## Beirat

Prof. Dr. Tristan Barczak, LL. M. – Ass. iur. Dr. Christian Brand – Jun.-Prof. Dr. Gabriele Buchholtz – Akad. Oberrat Dr. Christian Deckenbrock – Prof. Dr. Mohamad El-Ghazi – Jun.-Prof. Dr. Jens Gerlach, Mag. rer. publ. – Prof. Dr. Moritz Hennemann, M. Jur. – Prof. Dr. Till Patrik Holterhus, MLE, LL. M. – Akad. Rätin Dr. Anna Kirchhefer-Lauber, LL. M. – Jun.-Prof. Dr. Anika Klafki – Jun.-Prof. Dr. Lea Katharina Kumkar – Privatdozent Dr. Maximilian Lenk – Jun.-Prof. Dr. Tobias Lutz, LL. M., M. Jur. – Notar Privatdozent Dr. Patrick Meier – Jun.-Prof. Dr. Fabian Michl, LL. M. – Prof. Dr. Anne-Christin Mittwoch – Akad. Rat Dr. David Paulus – Jun.-Prof. Dr. Timo Rademacher, M. Jur. – Akad. Rat Dr. Jakob Schemmel, LL. M. – Prof. Dr. Charlotte Schmitt-Leonardy – Akad. Rätin Dr. Bettina Stepunek, LL. M. – Privatdozent Dr. Alexander Stöhr – Prof. Dr. Meik Thöne, M. Jur.

## Aufsatz

*Prof. Dr. Tristan Barczak, LL. M.*

Allgemeines Verwaltungsrecht als Lehre von den Handlungsformen

289

## Studium

*Rechtsreferendar Marius Gappa*

Der Konjunktiv im Obersatz ist überflüssig

297

*Wiss. Mitarbeiter Christoph Boës*

Gestaltungsrechte im Anspruchsaufbau

300

*Rechtsanwalt Daniel Extra und Stud. iur. Pia-Aurora Karnatz*

Das Erbbaurecht

304

*Rechtsreferendar Dr. Samuel Strauß*

Die Abgrenzung von Betrug und Diebstahl

308

*Präsident des BVerfG a. D. Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Andreas Voßkuhle und  
Akad. Rat a. Z. Dr. Jakob Schemmel, LL. M. (NYU)*

Grundwissen – Öffentliches Recht: „Neue“ Grundrechte

312

## Referendariat

*Rechtsreferendar Dr. Joshua Blach*

Widerklagen in Mehrpersonenverhältnissen

316

## Fallbearbeitung

*Privatdozent Dr. Maximilian Lenk*

Anfängerklausur – Strafrecht: Potsdamer Sommerfestspiele

322

*Wiss. Mitarbeiter Simon Strickrodt und Wiss. Mitarbeiterin Ann Kathrin Schnieders*

Anfängerklausur – Öffentliches Recht: Staatsorganisationsrecht – Abwesende Abgeordnete

326

*Prof. Dr. Matthias Jacobs und Wiss. Mitarbeiter Niklas Wilde*

Semesterabschlussklausur – Zivilrecht: Arbeitsrecht – Probleme in der Unternehmensberatung

330

*Prof. Dr. Thomas Hoeren und Wiss. Mitarbeiter Philip Mayer*

Fortgeschrittenenklausur – Zivilrecht: Sachenrecht – Begehrte Ausschussware

335

*Prof. Dr. Bernd J. Hartmann, LL. M. (Virginia), und*

*Wiss. Mitarbeiterin Lisa Horstmann*

Fortgeschrittenenklausur – Öffentliches Recht: Allgemeines Verwaltungsrecht – Der entlassene Soldat

341

*Prof. Dr. Caroline S. Rapatz, MPhil. (Cantab.)*

(Original-)Referendarexamensklausur – Zivilrecht: Sachenrecht und Familienrecht – Spiegeln, Spiegeln in der Hand...

347

Bewertungsbögen  
zu allen Fallbearbeitungen  
dieser Ausgabe auf  
[www.JuS.de](http://www.JuS.de).



## Ständige Mitarbeiterinnen und Mitarbeiter der Rechtsprechungsübersicht

### Zivilrecht

Prof. Dr. Stefan Arnold, LL. M., Münster  
 Prof. Dr. Burkhard Boemke, Leipzig  
 Prof. Dr. Volker Emmerich, Bayreuth  
 Prof. Dr. Gerald Mäscher, Münster  
 Prof. Dr. Jan Felix Hoffmann, Freiburg i. Br.  
 Prof. Dr. Sebastian Omlor, LL. M., LL. M. Eur., Marburg  
 Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt, Hamburg  
 Prof. Dr. Marina Wellenhofer, Frankfurt a. M.  
 Prof. Dr. Markus Würdinger, Passau

### Öffentliches Recht

Prof. Dr. Friedhelm Hufen, Mainz  
 Prof. Dr. Anna-Bettina Kaiser, LL. M., Berlin  
 Prof. Dr. Jan Henrik Klement, Freiburg i. Br.  
 Prof. Dr. Mehrdad Payandeh, LL. M., Hamburg  
 Prof. Dr. Matthias Ruffert, Berlin  
 Prof. Dr. Rudolf Streinz, München  
 Prof. Dr. Christian Waldhoff, Berlin  
 Prof. Dr. Thomas Wischmeyer, Bielefeld

### Strafrecht

Prof. Dr. Jörg Eisele, Tübingen  
 Prof. Dr. Bernd Hecker, Tübingen  
 Prof. Dr. Matthias Jahn, Frankfurt a. M.



## Rechtsprechungsübersicht

Zivilrecht	<i>Prof. Dr. Jan Felix Hoffmann</i>	<b>Falsa demonstratio und Formbedürftigkeit</b> BGH, Urt. v. 23.6.2023 – V ZR 89/22, NJW 2023, 2942	356
	<i>Prof. Dr. Gerald Mäscher</i>	<b>Reichweite der Kfz-Halterhaftung bei Arbeitsmaschinen</b> BGH, Urt. v. 18.7.2023 – VI ZR 16/23, NZV 2024, 76	359
	<i>Prof. Dr. Sebastian Omlor</i>	<b>Erwerb eines mit einer Sicherungsgrundschuld belasteten Grundstücks</b> BGH, Urt. v. 20.10.2023 – V ZR 9/22, NJW 2024, 834	360
	<i>Prof. Dr. Marina Wellenhofer</i>	<b>Anforderungen an die Bestimmtheit des Testaments</b> OLG München, Beschl. v. 25.9.2023 – 33 Wx 38/23e, NJW-RR 2023, 1428	363
	<i>Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt</i>	<b>Gesellschafterhaftung in der Insolvenz</b> BGH, Urt. v. 21.11.2023 – II ZR 69/22, NZG 2024, 67	365
Strafrecht	<i>Prof. Dr. Bernd Hecker</i>	<b>Fehlgeschlagener Mordversuch – Rücktrittshorizont</b> BGH, Beschl. v. 16.8.2023 – 4 StR 215/23, NStZ-RR 2024, 40	368
	<i>Prof. Dr. Jörg Eisele</i>	<b>Gefährliche Körperverletzung iSv § 224 I Nr. 5 StGB</b> BGH, Urt. v. 25.1.2024 – 3 StR 157/23, BeckRS 2024, 2939	370
Öffentliches Recht	<i>Prof. Dr. Matthias Ruffert</i>	<b>Kein Streikrecht für Beamte</b> EGMR, Urt. v. 14.12.2023 – 59433/18 ua, BeckRS 2023, 35987	373
	<i>Prof. Dr. Friedhelm Hufen</i>	<b>Zugangsverschaffungsanspruch eines Künstlers zu einer öffentlichen Einrichtung</b> VG Frankfurt a. M., Beschl. v. 24.4.2023 – 7 L 1055/23.F, NVwZ 2023, 777	375
	<i>Prof. Dr. Thomas Wischmeyer</i>	<b>Recht auf ein faires Verfahren bei standardisierten Messverfahren</b> BVerfG, Beschl. v. 20.6.2023 – 2 BvR 1167/20, NJW 2023, 2932	378
	<i>Prof. Dr. Jan Henrik Klement</i>	<b>Gefangenenvergütung und Resozialisierungskonzept des Gesetzgebers</b> BVerfG, Urt. v. 20.6.2023 – 2 BvR 166/16 ua, NJW 2023, 2405	380
	<i>Prof. Dr. Mehrdad Payandeh</i>	<b>Rechtsschutz gegen völkerrechtliche Verträge</b> BVerfG, Beschl. v. 15.9.2023 – 2 BvR 1082/23, NVwZ 2023, 1811	383

# AW-Praxis **D3-258 + Beil**

Außenwirtschaftliche Praxis – Zeitschrift für Außenwirtschaft in Recht und Praxis

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

## ■ Die EU-Zolldatenplattform – Titel III R-UZK

## ■ EU-Anti Coercion Instrument

## ■ Neue US-Sanktionen gegen Russland: Executive Order 14114

## ■ Wertermittlung in der Präferenzkalkulation

## ■ Sechzehn Jahre Zugelassener Wirtschaftsbeteiligter (AEO)

## ■ Südafrika: Der größte Partner für deutsche Unternehmen auf dem Kontinent

## ■ EuGH zum Schadensersatz bei Datenmissbrauch nach DSGVO



## AW-Prax

### Außenwirtschaftliche Praxis

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

### Schriftleitung

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

### Redaktion Außenhandelsrecht

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

### Redaktion Exportkontrollrecht

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

### Redaktion Zollrecht

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

### Redaktion Nachhaltigkeit und Compliance

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

### Herausgeberbeirat

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

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

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

RA Michael Lux, Brüssel

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

N.N., Deutscher Industrie- und Handelskammertag e.V. (DIHK), Berlin

Murat Özdemir, Leiter Außenwirtschaft und Zoll, Außenhandelsvereinigung des deutschen Einzelhandels e.V. (AVE), Berlin

Miriam Ingrid Palczynska-Zachmann, Zentralverband Elektrotechnik- und Elektroindustrie e.V. (ZVEI), Frankfurt

Matthias Petschke, Generaldirektion Steuern und Zollunion, Europäische Kommission, Brüssel

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

Prof. Dr. Burghard Piltz, Rechtsanwalt, Berlin

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

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

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

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

Prof. Dr. Walter-Michael Summersberger, Universität Linz

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

Klaus Vorpeil, Rechtsanwalt, Mainz/Bad Kreuznach

Oliver Wieck, ICC Germany e.V., Berlin

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

### Ständige Mitarbeiter

Stephan Alexander, Richter am Finanzgericht Düsseldorf

Dr. Gabriela Burkert-Basler, Rechtsanwältin & Partnerin,

Burkert – Basler & Partner Rechtsanwälte PartG mbB, München

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

Münster

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

des Bundes, Münster

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

Münster

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

des Bundes, Münster

Dr. Thomas Möller, Regierungsdirektor, Hauptzollamt

Osnabrück

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

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

Hauptzollamt Bremen

## Inhalt

### Beiträge · Aufsätze · Berichte

Dr. Carsten Weerth

- Die EU-Zolldatenplattform – Titel III R-UZK 133

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff

- EU-Anti Coercion Instrument 139

Dr. Gabriela Burkert-Basler

- Neue US-Sanktionen gegen Russland: Executive Order 14114 141

Manuel Sieben/Stefanie Schick

- Wertermittlung in der Präferenzkalkulation 148

Dr. Carsten Weerth

- Sechzehn Jahre Zugelassener Wirtschaftsbeteiligter (AEO) 153

Oliver Schulz

- Südafrika: Der größte Partner für deutsche Unternehmen auf dem Kontinent 155

### RechtsprechungsReport

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff

- EuGH zum Schadensersatz bei Datenmissbrauch nach DSGVO 161

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff

- EuGH zu Voraussetzungen einer Geldbuße bei Verstoß gegen die DSGVO 162

Klaus Vorpeil

- OGH: Abschluss eines Kaufvertrags durch annahmegleiches Verhalten nach UN-Kaufrecht 163

Dipl.-Finw. Adam Wasiak

- Singgemäße Anwendung der Zollvorschriften auf die Einfuhrumsatzsteuer 164

### Aus- und Weiterbildung

Dr. Klaus Pottmeyer

- Die deutschen Allgemeinen Genehmigungen 169

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff

- Das geltende Recht im internationalen Geschäft 173

### Fachliteratur

- 176

### Nachrichten

### GesetzgebungsReport

### StellenMarkt

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

### Impressum

131, 147



# AW-Prax Newsticker

Ergänzung zur AW-Prax – Zeitschrift für Außenwirtschaft in Recht und Politik

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7581 seit.

- **Russland-Sanktionen:**  
13. Paket in Kraft getreten

---

- **EU-Kommission:** Initiativen  
zur Stärkung der wirtschaft-  
lichen Sicherheit

---

- **Neue AGG zu den Russland-**  
**Sanktionen**

---

- **CBAM-Übergangsregister**  
**und Einfuhrkontrollsys-**  
**tem 2 (ICS2)**

---

- **CO<sub>2</sub>-Grenzausgleichs-**  
**system (CBAM)**

---

- **Revision des Regionalen**  
**Übereinkommens**

---

- **Gesetzgebungs-**  
**Report**



30. Jahrgang · 15. März 2024 · Seiten 73–92

4 / 2024

Reguvis

Vertriebspartner  
in Österreich:  
Kitzler Verlag

**Aktuelle Nachrichten**

- Russland-Sanktionen: 13. Paket in Kraft getreten 75
- EU-Kommission: Initiativen zur Stärkung der wirtschaftlichen Sicherheit 75
- Neue AGG zu den Russland-Sanktionen 77
- CBAM-Übergangsregister und Einfuhrkontrollsystem 2 (ICS2) 77
- CO<sub>2</sub>-Grenzausgleichssystem (CBAM) 78
- Revision des Regionalen Übereinkommens 79
- Pan-Euro-Med: Elektronisch ausgestellte Warenverkehrsbescheinigungen 79
- Handelsunterstützung für die Ukraine und Moldau 80
- Antidumpingzölle auf Schiffbaukomponenten aus der Türkei und China 81
- EMCS: Aktuelle Informationen zur EU-Phase 4.1 81
- Änderung der Energiesteuer- und Stromsteuer-Transparenzverordnung 82
- EMCS: Änderungen zum Wartungsfenster am 31.1.2024 83
- ATLAS: Schnittstelle AES/EMCS 84
- WTO-Beitritt von Timor-Leste 85
- Restriktive Maßnahmen gegenüber Hamas-Unterstützern 85
- Sanktionen gegenüber dem Sudan 85
- Rückzahlungspflicht von Vorauszahlungen trotz Iran-Sanktionen 86
- Tunesien-Sanktionen gelockert 86
- Sanktionen gegenüber Syrien erweitert 86
- Russland-Sanktionen: Beschlagnahme von PKW bei Ein- oder Ausreise 87
- Russland-Sanktionen verlängert 87
- Russland-Sanktionen erneut ergänzt 87
- Restriktionen wegen schwerer Menschenrechtsverletzungen ergänzt 88
- Restriktive Maßnahmen gegenüber Guatemala 88

- Restriktive Maßnahmen gegenüber Simbabwe verlängert 88
- Terrorismuslisten modifiziert 88
- Russland-Sanktionen: Beschränkungen in Bezug auf die spezifizierten Gebiete verlängert 89
- Restriktive Maßnahmen im Zusammenhang mit Moldau erweitert 89
- Verkehrsverbot für Produkte aus Zwangsarbeit – Trilogverhandlungen beginnen 89
- Circular Economy – Abfallverbringungsverordnung, Ökodesignverordnung und Critical Raw Materials Act 90

**GesetzgebungsReport**

- Europäische Union 91
- Österreich 92

Titelthema der AW-Prax 4/2024:

## Die EU-Zolldatenplattform – Titel III R-UZK



4/2024 #Reguvis

# NZA

# Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht

Zweiwochenschrift für die betriebliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

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

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

Mit Blick ins Sozialrecht



## 6/2024

25. März 2024  
41. Jahrgang S. 361–432

### Aus dem Inhalt

- M. Löwisch  
**Treue zu fremden Tarifverträgen?** 361
- U. Schweibert/E. Heimann  
**Wahrung der Beteiligungsrechte der Betriebsräte in  
Matrixstrukturen – Mitbestimmung bei personellen  
Einzelmaßnahmen** 366
- T. Ritter  
**Matrix-Organisation und Mitarbeitervertretungs-  
ordnung (MAVO)** 374
- E. Herfs-Röttgen  
**Auslandsbeschäftigung: Entsendung von  
Entwicklungshelfern – Was gilt?!** 379
- A. Zöllner  
**Mitbestimmung von ChatGPT und KI-Systemen** 386
- EuGH  
**Massenentlassung – Zeitpunkt des Entstehens der  
Konsultationspflicht** 391
- BAG  
**Berechnung des Ermessensbonusanspruchs aus  
Arbeitsvertrag/Betriebsvereinbarung – Freiwilligkeits-  
vorbehalt und Stichtagsregelung** 400
- BAG  
**Tarifvertragliche Mehrarbeitszuschläge** 417
- BAG  
**Rechtsweg – Corona-Sonderleistung für Pflegefach-  
kräfte in Krankenhäusern** 426

WU  
D3-2242



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

## **NZA Editorial**

**Stefan Greiner**

Das neue Postgesetz: Subunternehmerverbot in der Paketbranche?

III

## **NZA aktuell**

**Wichtige neue Entscheidungen**

VI

**Informationen**

VIII

Aus dem Arbeitsgerichtsverband

IX

**Impressum**

XXII

## **Aufsätze und Berichte**

**Manfred Löwisch**

Treue zu fremden Tarifverträgen?

361

**Ulrike Schweibert/Elena Heimann**

Wahrung der Beteiligungsrechte der Betriebsräte in Matrixstrukturen – Mitbestimmung bei personellen Einzelmaßnahmen

366

**Thomas Ritter**

Matrix-Organisation und Mitarbeitervertretungsordnung (MAVO)

374

**Ebba Herfs-Röttgen**

Auslandsbeschäftigung: Entsendung von Entwicklungshelfern – Was gilt?!

379

## **Kommentar**

**Andreas Zöllner**

Mitbestimmung von ChatGPT und KI-Systemen

386

## **Blick ins Sozialrecht**

**Oliver Ricken**

Aufbau eines Wertguthabens durch Einmalzahlung

390

Verlängerung des Arbeitslosengeldbezugs bei geförderter Weiterbildung

390

### Rechtsprechung

#### Arbeitsvertragsrecht

<b>EuGH</b>	22. 02. 2024 – C-589/22	<b>Massenentlassung – Zeitpunkt des Entstehens der Konsultationspflicht</b>	<b>391</b>
<b>EuGH</b>	21. 12. 2023 – C-667/21	Verarbeitung von Gesundheitsdaten durch den MDK und Schadensersatz	<b>393</b>
<b>BAG</b>	15. 11. 2023 – 10 AZR 288/22	<b>Berechnung des Ermessensbonusanspruchs aus Arbeitsvertrag/Betriebsvereinbarung – Freiwilligkeitsvorbehalt und Stichtagsregelung</b>	<b>400</b>
<b>BAG</b>	24. 01. 2024 – 5 AZR 331/22	<b>Annahmeverzug und Anrechnung von Verdienst aus Geschäftsführertätigkeit – Böswilliges Unterlassen</b>	<b>408</b>
<b>BAG</b>	10. 10. 2023 – 3 AZR 250/22	Betriebliches Ruhegehalt wegen Erwerbsunfähigkeit – Beendigung des Arbeitsverhältnisses und Inhaltskontrolle	<b>413</b>
<b>ArbG Mannheim</b>	01. 08. 2023 – 5 Ca 101/23	Kündigung eines Wahlvorstandsmitglieds wegen Weiterleitung von sensiblen Daten an private E-Mail-Adresse (Ls.)	<b>417</b>

#### Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

<b>BAG</b>	29. 03. 2023 – 5 AZR 446/21	<b>Tarifvertragliche Mehrarbeitszuschläge</b>	<b>417</b>
<b>BAG</b>	13. 12. 2023 – 5 AZR 307/22	Hypotax-Verfahren bei vorübergehender Auslandsentsendung	<b>422</b>
<b>ArbG Hamburg</b>	16. 01. 2024 – 24 BVGa 1/24	Mitbestimmung bei Anwendung von ChatGPT (Ls.)	<b>426</b>
<b>ArbG Elmshorn</b>	04. 10. 2023 – 3 BV 31 e/23	Auflösung des Betriebsrats aufgrund einer Vielzahl von Pflichtverstößen (Ls.)	<b>426</b>

#### Verfahrensrecht

<b>BAG</b>	12. 01. 2024 – 9 AZB 23/23	<b>Rechtsweg – Corona-Sonderleistung für Pflegefachkräfte in Krankenhäusern</b>	<b>426</b>
<b>BAG</b>	16. 01. 2024 – 2 AZB 27/23	Unstatthafte Beschwerde gegen Festsetzung der Gerichtsgebühren für Berufungsverfahren	<b>428</b>
<b>BAG</b>	25. 10. 2023 – 7 ABR 25/22	<b>Antragsänderung im Rechtsbeschwerdeverfahren – Betriebsbegriff</b>	<b>429</b>
<b>LAG Niedersachsen</b>	06. 11. 2023 – 2 Ta 218/23	Zutreffende Verfahrensart bei Streit über Vergütung eines Betriebsratsmitglieds (Ls.)	<b>432</b>
<b>LAG Berlin-Brandenburg</b>	02. 02. 2024 – 26 Ta (Kost) 6081/23	Anspruch auf Erstattung der Reisekosten eines Verbandsvertreters (Ls.)	<b>432</b>
<b>LAG Hamm</b>	04. 10. 2023 – 17 Ta 252/23	Kosten für zusätzlichen Prozessbevollmächtigten neben Gewerkschaftsvertreter im laufenden Berufungsverfahren (Ls.)	<b>432</b>





# DER KONZERN

www.der-konzern.de

3

Seite 97 – 144  
März 2024  
22. Jahrgang

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7213

## >> Konzernrecht • Steuerrecht • Rechnungslegung

**Herausgeber:** Prof. Dr. Stefan Simon • Prof. Dr. Andreas Cahn • Dr. Klaus-Dieter Stephan • Dr. Jens Hageböke • Prof. Dr. Ingo Stangl • Prof. Dr. Hans-Joachim Böcking • Prof. Dr. Norbert Winkeljohann

### AUFSÄTZE

- Rüdiger Werner*  
Stimmverbot des Aktionärs nach § 136 Abs. 1 Alt. 3 AktG bei Beschlüssen nach § 147 AktG 97
- Patrick Velte / Maurice Münch*  
Steuern in der Finanz- und Nachhaltigkeitsberichterstattung 102
- Matthias Popp*  
Synergien: Wie man es genau falsch machen kann 111

### KOMPAKT

- Hans-Peter Löw*  
Interessante Neuerungen durch die Entgelttransparenzrichtlinie 114
- Katrin Dorn*  
Vermittlungsausschuss legt Ergebnis zum Wachstumschancengesetz vor – Einigung trotzdem offen 115
- Andreas Kowallik*  
Diskussionsentwurf einer Verordnung zur digitalen Schnittstelle der Finanzverwaltung für Buchführungsdaten 116

### ENTSCHEIDUNGEN

- LG Frankfurt/M.*  
Erfolgshonorar bei M&A-Beratung 120
- BFH*  
Vorsteuerberichtigung bei der Organgesellschaft nach erfolgreicher Insolvenzanfechtung durch Organträger 127
- FG Köln*  
Anträge beim Anteilstausch 130

### VERWALTUNGSANWEISUNGEN

- Oberste Finanzbehörden der Länder*  
Anwendung der die Optionsverschonung betreffenden Vorschriften des ErbStG aufgrund des BFH-Urteils vom 26.07.2022 – II R 25/20 139



Im Abonnement enthalten:

**Owlit**  
Suchen. Finden. Wissen.

**FACHMEDIEN**  
otto schmidt

## AUFSÄTZE

### KONZERNRECHT

Aktienrecht

Stimmverbot des Aktionärs nach § 136 Abs. 1 Alt. 3 AktG bei Beschlüssen nach § 147 AktG

**Rüdiger Werner**

DK1457581

S. 97

### STEUERRECHT

Internationales Steuerrecht

Steuern in der Finanz- und Nachhaltigkeitsberichterstattung

**Patrick Velte / Maurice Münch**

DK1457775

S. 102

### RECHNUNGSLEGUNG/CORPORATE GOVERNANCE

Unternehmensbewertung

Synergien: Wie man es genau falsch machen kann

**Matthias Popp**

DK1457044

S. 111

## KOMPAKT

### KONZERNRECHT

Entgeltrecht

Interessante Neuerungen durch die Entgelttransparenzrichtlinie

**Hans-Peter Löw**

DK1458518

S. 114

### STEUERRECHT

Körperschaftsteuer/Einkommensteuer

Vermittlungsausschuss legt Ergebnis zum Wachstumschancengesetz vor – Einigung trotzdem offen

**Katrin Dorn**

DK1458960

S. 115

Abgabenordnung

Diskussionsentwurf einer Verordnung zur digitalen Schnittstelle der Finanzverwaltung für Buchführungsdaten

**Andreas Kowallik**

DK1458466

S. 116

## ENTSCHEIDUNGEN

### KONZERNRECHT

Unternehmenskauf

Erfolgshonorar bei M&A-Beratung

**LG Frankfurt/M., Urteil vom 23.10.2023 – 3-02 O 56/22**

DK1458492

S. 120

### STEUERRECHT

Umsatzsteuer

Vorsteuerberichtigung bei der Organgesellschaft nach erfolgreicher Insolvenzanfechtung durch Organträger

**BFH, Urteil vom 06.12.2023 – XI R 5/20**

DK1458496

S. 127

Umwandlungssteuerrecht

Anträge beim Anteilstausch

**FG Köln, Urteil vom 13.06.2023 – 15 K 1817/21**

DK1458493

S. 130

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

### STEUERRECHT

Erbschaft-/Schenkungssteuer

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

**Oberste Finanzbehörden der Länder, gleichlautende Erlasse vom 22.12.2023**

DK1458620

S. 139



# Soziales Recht

**Wissenschaftliche Zeitschrift  
für Arbeits- und Sozialrecht**

Herausgegeben von  
Prof. Dr. Olaf Deinert und  
Prof. Dr. Rüdiger Krause,  
Institut für Arbeitsrecht  
der Georg-August Universität  
Göttingen



in Zusammenarbeit mit

**HSI**

Hugo Sinzheimer Institut  
für Arbeits- und Sozialrecht



## Abhandlungen

**Betriebsrentenanwartschaften werden unverfallbar**

*Bertram Zwanziger* ..... Seite **41**

**Kontinuitäten der Ausbeutung: Migrantische Saisonarbeiter\*innen in der  
deutschen Landwirtschaft während der COVID-19-Pandemie**

*Vladimir Bogoeski* ..... Seite **56**

## Rezensionsaufsätze

Phillip Knitter,

**Digitale Weisungen – Arbeitgeberentscheidungen auf Grundlage  
algorithmischer Berechnungen**

*Reingard Zimmer* ..... Seite **74**

# Arbeit und Recht



arbeitundrecht.eu

72. JAHRGANG  
ISSN 0003-7648  
D 1344

AuR | DEUTSCHES UND EUROPÄISCHES ARBEITSRECHT

4 | 2024



D3-2238 + Beil.



**REINGARD ZIMMER**

*Gewerkschaften als Akteure zur Durchsetzung  
des Lieferkettensorgfaltspflichtengesetzes*

**FRIEDRICH HEITHER**

*Die Feststellungsklage im arbeitsgerichtlichen Verfahren*

**MARTIN STRAKE**

*Arbeitsrechtliche Schutzbedürftigkeit von  
professionellen Fußballtrainer:innen*

**DANIEL SCHUCH**

*Neues zum Datenschutz – Der Anspruch auf Schadensersatz  
gemäß Art. 82 Abs. 1 DSGVO*

## EDITORS NOTE

Liebe Leser:innen,

mit dem zweiten Teil der Abhandlung von Professorin Reingard Zimmer zum Lieferkettensorgfaltspflichtengesetz, in der sie die Handlungsmöglichkeiten der Gewerkschaften charakterisiert, starten wir unsere Aprilausgabe. In weiteren Aufsätzen werden die Rechtsprechung des BAG zur Feststellungsklage, der Schutz durch arbeitsrechtliche Normen für Fußballtrainer:innen und Regelungen unterschiedlichster Länder zur Telearbeit beschrieben. In »Neues zu« wird der Anspruch auf Schadensersatz gemäß Art. 82 Abs. 1 DSGVO thematisiert. Wir wünschen interessante Lektüre.

FRANK SIEBENS

## ARBEIT UND RECHT

## 139

## FACHAUFSÄTZE

**139 Gewerkschaften als Akteure zur Durchsetzung des Lieferkettensorgfaltspflichtengesetzes**

Im Beitrag geht es um die Handlungsmöglichkeiten der Gewerkschaften bei der Implementierung des Lieferkettensorgfaltspflichtengesetzes.

VON REINGARD ZIMMER

**145 Die Feststellungsklage im arbeitsgerichtlichen Verfahren**

Der Verfasser stellt die Rechtsprechung des BAG zur Feststellungsklage im arbeitsgerichtlichen Verfahren systematisch dar und erläutert sie mit Beispielen.

VON FRIEDRICH HEITHER

**150 Arbeitsrechtliche Schutzbedürftigkeit von professionellen Fußballtrainer:innen**

Der Autor kommt in seinem Beitrag zu dem Ergebnis, dass professionellen Sportler:innen und deren Trainer:innen Schutz durch arbeitsrechtliche Normen zukommen muss. Hohe Gehälter ersetzen diesen Schutz nicht.

VON MARTIN STRAKE

**154 Regelungen zur Telearbeit – eine vergleichende Betrachtung**

Anhand anschaulicher Beispiele in Gesetzgebung, Leitfäden und Kollektivverträgen werden Regelungen zur Telearbeit in unterschiedlichen Ländern dargestellt.

VON MONICA TEPFER/TORSTEN WALTER

## 157

## NEUES ZU

**157 Neues zum Datenschutz – Der Anspruch auf Schadensersatz gemäß Art. 82 Abs. 1 DSGVO**

Im Aufsatz werden viele Auslegungsfragen im Zusammenhang mit der DSGVO geklärt, mit denen sich der EuGH kürzlich auseinandersetzen hatte.

VON DANIEL SCHUCH

## 160

## ARBEIT UND SOZIALRECHT

**160 Neuerungen bei der Aus- und Weiterbildungsförderung**

## 162

## ARBEIT UND STEUERRECHT

**162 Mit der Bahn zur EM**

## 163

## INDIVIDUALARBEITSRECHT

**163 Organstellung und Betriebsübergang**

BAG v. 20.7.2023 – 6 AZR 228/22

VON HANS-UDO BORGAES

**164 Erschütterung des Beweiswerts von Arbeitsunfähigkeitsbescheinigungen**

BAG v. 13.12.2023 – 5 AZR 137/23

**165 Evangelischer Kirchenkreis ist kein öffentlicher Arbeitgeber**

BAG v. 25.1.2024 – 8 AZR 318/22

## 165

## MITBESTIMMUNGSRECHT

**165 Unternehmensmitbestimmung in der Societas Europaea (SE)**

BAG v. 23.3.2023 – 1 ABR 43/18

VON CLAUDIA SOWA-FRANK

**167 Auskunftsanspruch des Betriebsrats über schwerbehinderte Menschen im Betrieb**

BAG v. 9.5.2023 – 1 ABR 14/22

VON BERTRAM ZWANZIGER

## ARBEIT UND RECHT

## RUBRIKEN

- 133 Meinung
- 136 Magazin
- 170 Auf einen Blick
- 174 DGB Rechtsschutz
- 176 Abstracts
- 176 Impressum

**AUR-BLOG ZUM BETRIEBSVERFASSUNGSRECHT**

Der Gesetzentwurf des DGB für ein neues Betriebsverfassungsgesetz wird in unserem Blog aufbereitet.

Hier finden sich weiterführende Informationen sowie <https://aur-blog.eu>

**ARBEIT UND RECHT IM NETZ**

Artikel mit dem Onlinesymbol und alle Ausgaben der AuR seit 2005, außerdem eine Rechtsprechungsdatenbank mit Entscheidungen europäischer und nationaler Gerichte aus allen Instanzen sowie Hintergrundinformationen finden Sie auf: [www.arbeitundrecht.eu](http://www.arbeitundrecht.eu)

# immolex

FACHZEITSCHRIFT FÜR WOHN- UND IMMOBILIENRECHT

Top-Thema

## Liegenschaftstransaktionen: Bestandrechte und Gewährleistungsansprüche

Mietrecht

Klauseln – Klauseln –  
Klauseln

Forum Immobilitentreuhänder

Zur WE-Begründung  
an vermieteten Objekten

Immobilienbesteuerung

Mietgarantien des  
Verkäufers



81 EDITORIAL

**81 Klauseln – Klauseln – Klauseln**  
Herbert Rainer

84 AKTUELLSTE LEITSÄTZE

Nr 20–30

86 MIETRECHT

**86 OGH 3. 7. 2023, 5 Ob 72/23h**  
Anzeige der Veräußerung des im Bestandobjekt betriebenen Unternehmens (*Nicole Neugebauer-Herl*)

**87 OLG Wien 25. 7. 2023, 33 R 72/23k**  
Haftung des Hausverwalters bei Unkenntnis einer in der EWv veröffentlichten Entscheidung (*Lorenz Punt*)

89 WOHNUNGSEIGENTUMSRECHT

**89 Die Eigentümergemeinschaft als Fördererwerberin**  
*Christian Prader/Stefan Kandler*

**92 OGH 13. 11. 2023, 5 Ob 99/23d**  
Verjährungsfrist zur Gewährleistung des Erhaltungszustandes (*Sigrid Räth*)

94 WOHNUNGSGEMEINNÜTZIGKEITSRECHT

**94 VwGH 16. 10. 2023, Ro 2021/05/0037**  
Mittelbarer Anteilserwerb an gemeinnützigen Bauvereinigungen zustimmungspflichtig (*Wilhelm Garzon*)

97 LIEGENSCHAFTSRECHT

**97 Liegenschaftstransaktionen: Bestandrechte und Gewährleistungsansprüche**  
*Valentin Plank*

**101 OGH 23. 11. 2023, 9 Ob 51/23z**  
Benützungsrecht im Miteigentum (*Philipp Dobler*)

**102 OGH 31. 10. 2023, 10 Ob 12/23x**  
Zur Notwendigkeit der fachmännischen Überprüfung von Bauwerken (*Alexander Klein*)

**104 OGH 28. 9. 2023, 5 Ob 156/23m**  
Bedenken gegen die Handlungsfähigkeit eines Beteiligten (*Lukas Till*)

106 BAUTRÄGERVERTRAGSRECHT

**106 OGH 23. 11. 2023, 5 Ob 167/23d**  
Unwirksamkeit einer Schiedsgutachtensklausel im Bauträgervertrag (*Christian Prader*)

109 MAKLERRECHT

**109 OGH 25. 9. 2023, 6 Ob 98/23i**  
Voraussetzungen des Provisionsanspruchs des Maklers (*Jennifer Kaufmann*)

111 IMMOBILIENBESTEUERUNG

**111 Immobilientransaktionen und die steuerliche Behandlung von Mietgarantien des Verkäufers**  
*Helmut Beer/Karin Fuhrmann*

**112 VwGH 16. 11. 2023, Ra 2023/15/0047 (BFG 15. 3. 2023)**  
Absetzbarkeit von Aufwendungen für Arbeitszimmer außerhalb des Wohnungsverbands (*Clemens Malainer/Andreas Staribacher*)

**114 BFG 9. 6. 2023, RV/3100077/2015**  
Geschäftslokal als selbständiger Gegenstand und eigenständiges Berichtigungsobjekt

116 FORUM IMMOBILIENTREUHÄNDER

**116 Zur WE-Begründung an vermieteten Objekten**  
*Christoph Kothbauer*

83 IMPRESSUM



3 | 2024

14. Jahrgang  
15. März 2024  
S. 37-76  
PVSt 24054



D3-2319

# Wirtschaftsstrafrecht und Haftung im Unternehmen

UNTERNEHMENSRECHT

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

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

**Aufsätze >** *Folker Bittmann* – Strafe und Einziehung: Der Große Senat in Strafsachen zur Verjährungsdifferenz in der Hauptverhandlung ..... 37

*Markus Ebner* – Richtsatzsammlung „unter Feuer“ – steuerstrafrechtliche Implikationen der BMF-Beitrittsaufforderung ..... 41

*Cornelius Böllhoff* – Geschäftsleitung als datenschutzrechtlich Verantwortliche? ..... 44

**Rechtsprechung >** Beitrittsaufforderung: BMF-Richtsätze als geeignete Schätzungsgrundlage (BFH, Beschl. v. 14.12.2022 – X R 19/21) ..... 48

Selbständige Einziehung bei verjährter Straftat (BGH, Beschl. v. 23.5.2023 – GSSt 1/23) ..... 51

Meldung eines wirtschaftlich Berechtigten zur Eintragung in das Transparenzregister nach dem Geldwäschegesetz (OVG NW, Beschl. v. 23.6.2023 – 4 B 352/22) *m. Anm. Marcel Kleemann* ..... 62

Zur Bindungswirkung des Kartellbußgeldbescheids, zur Betroffenheit und dem kartellbedingten Schaden des Leasingnehmers sowie zur Zulässigkeit eines Grundurteils bei Kartellschadensersatzansprüchen (OLG Naumburg, Urt. v. 30.7.2021 – 7 Kart 2/20) *m. Anm. Stefan Horn* ..... 72



**ottoschmidt**



86202702403



# Wirtschaftsstrafrecht und Haftung im Unternehmen

Zeitschrift für Wirtschaftsstrafrecht, Steuerstrafrecht und Unternehmensrecht

## Beirat (geschäftsführend):

RA Dr. Burkard Göpfert · RAin Dr. Simone Kämpfer · RA Prof. Dr. Christoph Knauer · Prof. Dr. Hans Kudlich · RA Dr. Michael Racky (WisteV) · RA Dr. Rainer Spatscheck · RA Prof. Dr. Michael Tsambikakis · RAin Renate Verjans

## Beirat:

RA Dr. Markus Adick · RA Folker Bittmann · RA Prof. Dr. Lars Böttcher · RAin Dr. Margarete Gräfin von Galen · Dr. Markus Ebner, LL.M. · RA Prof. Dr. Ferdinand Gillmeister · RA Dr. Florian C. Haus · RA Christoph Lepper, LL.M. · RA Prof. Dr. Holger Matt · RA Dr. Bernd Rainer Mayer · RA Jes Meyer-Lohkamp · RAin Dr. Regina Michalke · RA Dr. Panos Pananis · RA Dr. Markus S. Rieder · RAin Dr. Heide Sandkuhl · RA Dr. Jörg Schauf · RAin Dr. Hellen Schilling · RA Dr. Bernd Wilhelm Schmitz · RA Dr. Oliver Sieg · RA Prof. Dr. Gerson Trüg · RA Dr. Florian Ufer · RA Nikolai Venn · RA Prof. Dr. Jochen Vetter · RA Dr. Marko Voß

## Inhalt

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

### Aufsätze

#### **Folker Bittmann – Strafe und Einziehung: Der Große Senat in Strafsachen zur Verjährungsdifferenz in der Hauptverhandlung –**

Zugleich Besprechung v. BGH, Beschl. v. 23.5.2023 – GSSt 1/23

Der Große Senat des BGH in Strafsachen bejahte die Möglichkeit, eine Einziehungsanordnung im subjektiven Verfahren auch dann zu treffen, wenn die Bestrafung wegen der Herkunftstat wegen Verjährung ausscheidet. Der Beitrag wendet sich der Reichweite der Entscheidung zu. .... 37

#### **Dr. Markus Ebner, LL.M. – Richtsatzsammlung „unter Feuer“ – steuerstrafrechtliche Implikationen der BMF-Beitrittsaufforderung –**

Zugleich Besprechung von BFH, Beschl. v. 14.12.2022 – X R 19/21

Beitrittsaufforderungen i.S.v. § 122 Abs. 2 S. 3 FGO kommen in steuerlichen Revisionsverfahren zwar ab und an vor, sie gehören aber sicher nicht zum Tagesgeschäft des BFH. Dass sie für laufende Steuerstrafverfahren Relevanz entfalten können, ist umso seltener. .... 41

#### **Dr. Cornelius Böllhoff – Geschäftsleitung als datenschutzrechtlich Verantwortliche?**

Immer wieder wird diskutiert, ob bei Verstößen gegen geltendes Datenschutzrecht – etwa im Rahmen zivilrechtlicher Auseinandersetzungen oder auch in Bußgeldverfahren – eine eigenständige datenschutzrechtliche Verantwortlichkeit der Geschäftsleitung in Betracht kommt. Über die üblichen Regeln der Innen- und Außenhaftung der Geschäftsleitung hinaus wären die entscheidenden Personen dann auch eigenständig datenschutzrechtlich verantwortlich gem. Art. 4 Nr. 7 DSGVO. Der Beitrag zeigt auf, dass dies nicht überzeugend ist und eine eigenständig datenschutzrechtliche Verantwortlichkeit bei unternehmensbezogenen Datenverarbeitungen in der Regel nicht in Betracht kommt. .... 44



## Inhalt

### Rechtsprechung

#### Steuerrecht

Beitrittsaufforderung: BMF-Richtsätze als geeignete Schätzungsgrundlage (BFH, Beschl. v. 14.12.2022 – X R 19/21) ..... 48

#### Verfahrensrecht

Selbständige Einziehung bei verjährter Straftat (BGH, Beschl. v. 23.5.2023 – GSSt 1/23) ..... 51

Einziehung des Wertes der Taterträge; Steuerhinterziehung bei Handel mit verschreibungspflichtigen Arzneimitteln (BGH, Beschl. v. 9.8.2023 – 1 StR 125/23) ..... 58

Notwendige Auslagen des Einziehungsbeteiligten nach Erlöschen des Einziehungsanspruchs vor Verfahrensabschluss (LG Hildesheim, Beschl. v. 13.12.2023 – 21 Qs 4/23) ..... 59

Rechtmäßigkeit eines auf § 103 StPO gestützten Durchsuchungsbeschlusses in einer Steuerstrafsache ohne Begründung des Tatverdachts (LG Nürnberg-Fürth, Beschl. v. 4.8.2023 – 12 Qs 57/23) ..... 61

Meldung eines wirtschaftlich Berechtigten zur Eintragung in das Transparenzregister nach dem Geldwäschegesetz (OVG NW, Beschl. v. 23.6.2023 – 4 B 352/22)  
*m. Anm. Marcel Kleemann* ..... 62

Die Einziehung des Werts des Erlangten ist auch gegen bloß leichtfertig handelnde Täter ohne Abzug von Aufwendungen anzuordnen (LG Hildesheim, Urt. v. 12.10.2023 – 25 NBs 5/23) ..... 69

#### Kartellrecht

Zur Bindungswirkung des Kartellbußgeldbescheids, zur Betroffenheit und dem kartellbedingten Schaden des Leasingnehmers sowie zur Zulässigkeit eines Grundurteils bei Kartellschadensersatzansprüchen (OLG Naumburg, Urt. v. 30.7.2021 – 7 Kart 2/20)  
*m. Anm. Stefan Horn* ..... 72

#### Neue Bücher

*Aleksandar Zivanic* – Urs, Kindhäuser, Ulfried Neumann, Hans-Ullrich Paeffgen und Frank Saliger (Hrsg.); Strafgesetzbuch, Kommentar ..... 74

#### ZWH Report

##### Kurze Nachrichten

Kommission begrüßt die Wahl von Frankfurt als Sitz der Behörde zur Bekämpfung von Geldwäsche und Terrorismusfinanzierung ..... R5

Eingeleitete Ordnungsgeldverfahren nach § 335 HGB ..... R6

Gesetzentwurf zur Bekämpfung von Mietwucher umstritten ..... R6

Verstoß gegen Wettbewerb: Kommission verhängt 1,8 Mrd. Euro Geldbuße gegen Apple ..... R6

### Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!

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

# DER BETRIEB

# 12

Seite 677 – 744  
18. März 2024  
77. Jahrgang

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

D3-2 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

Anna Masser/Tino Schneider  
Geplante Modernisierung des  
Schiedsverfahrensrechts

### 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

Andreas Hoffjan

Prüfung von Gemeinkosten – Zum Vorgehen bei öffentlichen Aufträgen  
und Zuwendungen auf Kostenbasis

677

## Steuerrecht

Walter Niermann

Besteuerung des Arbeitslohns nach den DBA

683

Wolfgang Kessler/Christian Bötzel

Leistungsfähigkeit(sprinzip) der Grundrechtecharta

688

BFH zur Zulässigkeit einer Teilwertabschreibung

auf börsennotierte hybride Wertpapiere (U. Prinz)

693

Rückstellung für die Aufbewahrung von Geschäftsunterlagen in Papier  
oder digitaler Form (Lfst)

695

Zum gewerbesteuerlichen Bankenprivileg (BFH)

698

## Wirtschaftsrecht

Vanessa Wettner/Lisa Fritz

Entwurf eines Gesetzes zur zweiten Reform des Kapitalanleger-Muster-  
verfahrensgesetzes – eine erste Einordnung

711

Haftung bei der Lohnbuchhaltung: Das Problem der

sozialversicherungsrechtlichen Statusfrage (F. Weichselgärtner)

715

Keine Ergänzung eines Aufsichtsrats durch gerichtliche Bestellung im Falle  
eines dauerhaft boykottierenden Aufsichtsratsmitglieds (BGH)

716

## Arbeitsrecht

Andreas Baumgarten

Das kennzeichnende Merkmal jeder „Störung des Betriebsfriedens“ –  
das negativ qualifizierte Handeln

727

Keine Auflösung des Betriebsratsgremiums im Restmandat  
selbst bei groben Pflichtverletzungen (A. Braun/S. Sura)

734

Anspruch auf Sonderzahlungen bei Altersteilzeit (E. M. Rütz/J. A. Voigt)

735

Annahmeverzug – Gesellschaftsbeteiligung als anderweitiger Verdienst  
und böswillig unterlassener Verdienst als Geschäftsführerin (BAG)

737

Ausscheiden aus den Diensten als zulässige Voraussetzung für den Bezug  
einer Erwerbsminderungsrente (BAG)

742

# Inhalt

## MAGAZIN

<b>Gastkommentar</b>	<b>M4</b>
<i>Anna Masser / Tino Schneider</i>	
<b>Kurzbeiträge</b>	<b>M6</b>
<b>Impressum</b>	<b>M12</b>

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Controlling

#### **Prüfung von Gemeinkosten - Zum Vorgehen bei öffentlichen Aufträgen und Zuwendungen auf Kostenbasis**

*Prof. Dr. Andreas Hoffjan, Dortmund*

DB1448968 (Kurzfassung vgl. S. M6)

S. 677

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Einkommensteuer/Internationales Steuerrecht

#### **Besteuerung des Arbeitslohns nach den DBA**

*Dipl.-Fw. Walter Niermann, Düsseldorf*

DB1458650 (Kurzfassung vgl. S. M7)

S. 683

Internationales Steuerrecht

#### **Leistungsfähigkeit(sprinzip) der Grundrechtecharta**

*StB Prof. Dr. Wolfgang Kessler / Christian Bötzel, beide Freiburg*

DB1458788 (Kurzfassung vgl. S. M8)

S. 688

### KOMPAKT

Bilanzsteuerrecht

#### **BFH zur Zulässigkeit einer Teilwertabschreibung auf börsennotierte hybride Wertpapiere**

*WP/StB Prof. Dr. Ulrich Prinz, Köln*

DB1459315

S. 693

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Bilanzsteuerrecht

#### **Rückstellung für die Aufbewahrung von Geschäftsunterlagen in Papier oder digitaler Form**

*LfSt Niedersachsen, Verfügung vom 21.02.2024*

DB1459352

S. 695

Erbschaft-/Schenkungssteuer

#### **Übertragung treuhänderisch gehaltener Vermögensgegenstände**

*Finanzbehörde der Freien und Hansestadt Hamburg, Erlass vom 16.02.2024*

DB1459032

S. 697

Grundsteuer/Bewertungsgesetz

#### **Verlängerung der Frist zur Abgabe von GrSt-Änderungsanzeigen nach § 228 Abs. 2 BewG**

*Oberste Finanzbehörden der Länder, gleichlautende Erlasse vom 28.02.2024*

DB1459033

S. 697

## ENTSCHEIDUNGEN

Gewerbsteuer

#### **Zum gewerbsteuerlichen Bankenprivileg**

*BFH, Urteil vom 30.11.2023 - III R 55/20*

DB1459321

S. 698

Einkommensteuer/Körperschaftsteuer

#### **Zur teleologischen Reduktion des § 3c Abs. 2 EStG bei Zinszahlungen auf „unternehmensgruppeninterne“ Darlehen**

*BFH, Urteil vom 16.11.2023 - IV R 26/20*

DB1458965

S. 700

Erbschaft-/Schenkungssteuer

#### **Nichtigkeit eines Schenkungssteuerbescheids**

*BFH, Urteil vom 08.11.2023 - II R 22/20*

DB1459332

S. 706

Abgabenordnung/Datenschutz

#### **Gerichtlicher Prüfungsmaßstab nach Art. 78 Abs. 1 DSGVO - Tätigkeit und Mitteilung der Aufsichtsbehörde nach Art. 77 DSGVO**

*BFH, Urteil vom 12.12.2023 - IX R 33/21*

DB1459323

S. 708

## WIRTSCHAFTSRECHT

### AUFSATZ

Kapitalmarktrecht/Verfahrensrecht

#### **Entwurf eines Gesetzes zur zweiten Reform des Kapitalanleger-Musterverfahrensgesetzes - eine erste Einordnung**

*RA Dr. Vanessa Wettner und RA Lisa Fritz, beide Frankfurt/M.*

DB1459037 (Kurzfassung vgl. S. M9)

S. 711

## KOMPAKT

Haftungsrecht

### Haftung bei der Lohnbuchhaltung: Das Problem der sozialversicherungsrechtlichen Statusfrage

RA Dr. Florian Weichselgärtner

DB1458884

S. 715

## ENTSCHEIDUNGEN

Aktienrecht

### Keine Ergänzung eines Aufsichtsrats durch gerichtliche Bestellung im Falle eines dauerhaft boykottierenden Aufsichtsratsmitglieds

BGH, Beschluss vom 09.01.2024 – II ZB 20/22

DB1459203

S. 716

Insolvenzrecht

### Schenkungsanfechtung: Rückzahlung einer durch Verluste aufgebrauchten Einlage an stillen Gesellschafter bei betrügerischem Schneeballsystem

BGH, Urteil vom 14.12.2023 – IX ZR 10/23

DB1458478

S. 718

Kapitalanlage

### Zum Schadensersatzanspruch gegen WP-Gesellschaft als Treuhänderin wegen unzulässiger Zustimmung zur Änderung von Anleihebedingungen

BGH, Urteil vom 18.01.2024 – III ZR 245/22

DB1458350

S. 722

Datenschutz

### DSGVO-Verstoß: Erfordernis des Nachweises eines immateriellen Schadens i.S.v. Art. 82 DSGVO

EuGH, Urteil vom 14.12.2023 – C-456/22

DB1458480

S. 725

Verfahrensrecht

### Zur Abgabe des elektronischen Empfangsbekanntnisses per besonderem elektronischen Anwaltspostfach

BGH, Beschluss vom 17.01.2024 – VII ZB 22/23

DB1459378

S. 726

## ARBEITSRECHT

### AUFSATZ

Kündigungsrecht/Sonstiges Recht

### Das kennzeichnende Merkmal jeder „Störung des Betriebsfriedens“ – das negativ qualifizierte Handeln

Dr. Andreas Baumgarten, Hannover

DB1456722 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 727

### KOMPAKT

Betriebsverfassungsrecht

### Keine Auflösung des Betriebsratsgremiums im Restmandat selbst bei groben Pflichtverletzungen

RA/FAArbR Axel Braun / Wiss. MA Stephan Sura, beide Köln

DB1455088

S. 734

Entgeltrecht

### Anspruch auf Sonderzahlungen bei Altersteilzeit

RAin/FAinArbR Dr. Eva Maria Rütz, LL.M. /

RAin/FAinArbR Jana Anna Voigt, beide Düsseldorf

DB1453663

S. 735

### ENTSCHEIDUNGEN

Entgeltrecht

### Annahmeverzug – Gesellschaftsbeteiligung als anderweitiger Verdienst und böswillig unterlassener Verdienst als Geschäftsführerin

BAG, Urteil vom 24.01.2024 – 5 AZR 331/22

DB1457835

S. 737

Betriebliche Altersversorgung

### Ausscheiden aus den Diensten als zulässige Voraussetzung für den Bezug einer Erwerbsminderungsrente

BAG, Urteil vom 21.11.2023 – 3 AZR 14/23

DB1458368

S. 742

**Owlit**  
Suchen. Finden. Wissen.

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



12 | 2024

45. Jahrgang  
22. März 2024  
S. 593–656  
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**

<b>Aufsätze</b>	<b>Ulrich Segna</b> – Die elektronische Aktie nach dem Zukunftsfinanzierungsgesetz .....	593
	<b>Julia Redenius-Hövermann / Paul Bernhardt</b> – 15 Jahre Say on Pay als Instrument guter Corporate Governance – Stumpfes Schwert oder effektives Mittel zur Kontrolle der Vorstandsvergütung? .....	603
	<b>Florian Walka</b> – Better safe than sorry: Empfiehlt sich ein vorsorglicher Hauptversammlungsbeschluss für die Bestellung eines Prüfers des Nachhaltigkeitsberichts? .....	613
<b>EWiR-Kurzkommentare</b>	Zum Werkstattisiko nach einem Verkehrsunfall (BGH, Urt. v. 16.1.2024 – VI ZR 253/22) <i>Hubert W. van Bühren</i> .....	619
	Einsichtsrecht für Insolvenzverwalter in Handakten der für Wirecard tätigen Wirtschaftsprüfungsgesellschaft (OLG Stuttgart, Urt. v. 12.12.2023 – 12 U 216/22) <i>Wolfgang Schur</i> .....	623
<b>Rechtsprechung</b>	Widerrufsinformationen in mit einem Kfz-Kaufvertrag verbundenen Verbraucherdarlehensvertrag ordnungsgemäß (BGH, Urt. v. 27.2.2024 – XI ZR 258/22) .....	625
	Einziehung von durch Insidergeschäfte erworbenen Finanzinstrumenten (BGH, Urt. v. 6.12.2023 – 2 StR 471/22) .....	631
	Pactum de non petendo bei Abtretung des Freistellungsanspruchs des Geschäftsführers aus D&O-Versicherung (OLG Schleswig, Urt. v. 26.2.2024 – 16 U 93/23) .....	638
	Vorsteuerabzug aus Rechnung des Konkursverwalters (BFH, Beschl. v. 23.11.2023 – V R 3/22) .....	646



**ottoschmidt**





# Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

**Herausgeber:**

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

**Gründungsherausgeber:**

RA Dr. Bruno M. Kübler†, Köln/Dresden

**Herausgeberbeirat:**

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

## Inhalt



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

### Aufsätze

**Ulrich Segna – Die elektronische Aktie nach dem Zukunftsfinanzierungsgesetz**

Am 17.11.2023 hat der Deutsche Bundestag das Gesetz zur Finanzierung von zukunftssichernden Investitionen (Zukunftsfinanzierungsgesetz – ZuFinG) verabschiedet. Es wurde – nach Zustimmung des Bundesrats – am 14.12.2023 im Bundesgesetzblatt verkündet und ist am Tag darauf in Kraft getreten. Mit dem ZuFinG hat der Gesetzgeber das deutsche Recht für die elektronische Aktie geöffnet. .... 593

**Julia Redenius-Hövermann / Paul Bernhardt – 15 Jahre Say on Pay als Instrument guter Corporate Governance – Stumpfes Schwert oder effektives Mittel zur Kontrolle der Vorstandsvergütung?**

15 Jahre nach Inkrafttreten des Say on Pay in Deutschland zeichnet der vorliegende Beitrag die aktienrechtliche Entwicklung des Votums zur Vorstandsvergütung im In- und Ausland nach und wertet die Unternehmenspraxis im DAX seit 2009 aus. Darauf aufbauend wird gefragt, ob eine Stärkung des Aktionärsinflusses durch Verlagerung der Vergütungskompetenz vom Aufsichtsrat auf die Hauptversammlung im Sinne eines strengeren Decide on Pay de lege ferenda angeraten erscheint. .... 603

**Florian Walka – Better safe than sorry: Empfiehlt sich ein vorsorglicher Hauptversammlungsbeschluss für die Bestellung eines Prüfers des Nachhaltigkeitsberichts?**

Kurz vor Beginn der diesjährigen Hauptversammlungssaison hat sich ein brisantes Thema in Bezug auf die künftige Nachhaltigkeitsberichterstattung auf die Agenda gedrängt, das in den Rechtsabteilungen der Unternehmen für Diskussionen sorgt. .... 613





## Inhalt

**EWiR-Kurzkomentare****Bank- und Kreditsicherungsrecht**

Keine negativen Zinsen bei Berechnung der Vorfälligkeitsentschädigung

(OLG Nürnberg, Urt. v. 25.7.2023 – 14 U 2764/22, ZIP 2024, 507)

**David Bartlitz** ..... 616**Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht**

Keine Anwendung des § 179a AktG auf Publikums-KG

(OLG Frankfurt, Urt. v. 12.9.2023 – 5 U 116/22, ZIP 2023, 2700)

**Tobias Keller / Kevin Schümmer** ..... 617

Vorlage des Gesellschaftsvertrags für Berichtigung des Grundbuchs nach dem Tod eines Gesellschafters einer eingetragenen GbR

(OLG Köln, Beschl. v. 12.5.2023 – 2 Wx 69/23, ZIP 2023, 2523)

**Thomas Schulteis** ..... 618**Vertrags- und Haftungsrecht****Tragung des Werkstatttrisikos nach einem Verkehrsunfall durch den Schädiger**

(BGH, Urt. v. 16.1.2024 – VI ZR 253/22, ZIP 2024, 405)

**Hubert W. van Bühren** ..... 619

Unwirksamkeit einer AGB über Abnahme des Gemeinschaftseigentums durch eine vom Bauträger bestimmte und mit ihm wirtschaftlich verbundene Tochtergesellschaft

(BGH, Urt. v. 9.11.2023 – VII ZR 241/22, ZIP 2024, 643)

**Gerhard Ring** ..... 621**Insolvenz- und Sanierungsrecht**

Rückabwicklung eines nach Insolvenzanfechtung des Verpflichtungsgeschäfts zunächst wirksam gebliebenen Erfüllungsgeschäfts

(BGH, Urt. v. 26.10.2023 – IX ZR 250/22, ZIP 2024, 91)

**Kolja Dörrscheidt** ..... 622**Einsichtsrecht für Insolvenzverwalter in Handakten der für Wirecard tätigen Wirtschaftsprüfungsgesellschaft**

(OLG Stuttgart, Urt. v. 12.12.2023 – 12 U 216/22, ZIP 2024, 245)

**Wolfgang Schur** ..... 623

## Perfekte Orientierung.

Die 23. Auflage des *Kirchhof/Seer* ordnet und kommentiert alle Neuerungen des EStG aus 2023 – wie gewohnt systematisch, tiefgründig und praxisorientiert. Im Fokus steht das geplante Wachstumsgesetz, das im Entwurf kommentiert wird.

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

## Inhalt

### Arbeits- und Sozialrecht

Keine Erstattung der Personalvermittlungsprovision durch Arbeitnehmer bei vorzeitiger Eigenkündigung

(BAG, Urt. v. 20.6.2023 – 1 AZR 265/22, ZIP 2024, 149)

**Alexander Wolff / Harasch Yakubi** ..... 624

### Rechtsprechung

#### Bank- und Kreditsicherungsrecht

Widerrufsinformationen in mit einem Kfz-Kaufvertrag verbundenen Verbraucherdarlehensvertrag ordnungsgemäß

(BGH, Urt. v. 27.2.2024 – XI ZR 258/22) ..... 625

#### Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

Einziehung von durch Insidergeschäfte erworbenen Finanzinstrumenten

(BGH, Urt. v. 6.12.2023 – 2 StR 471/22) ..... 631

Pactum de non petendo bei Abtretung des Freistellungsanspruchs des Geschäftsführers aus D&O-Versicherung

(OLG Schleswig, Urt. v. 26.2.2024 – 16 U 93/23) ..... 638

#### Vertrags- und Haftungsrecht

Unwirksamkeit einer AGB über Abnahme des Gemeinschaftseigentums durch eine vom Bauträger bestimmte und mit ihm wirtschaftlich verbundene Tochtergesellschaft

(BGH, Urt. v. 9.11.2023 – VII ZR 241/22) ..... 643

#### Insolvenz- und Sanierungsrecht

Vorsteuerabzug aus Rechnung des Konkursverwalters

(BFH, Beschl. v. 23.11.2023 – V R 3/22) ..... 646

Zur Aufnahme eines unterbrochenen Verfahrens als Aktivprozess über Kostenerstattungsanspruch des Schuldners durch Insolvenzverwalter

(OLG Naumburg, Urt. v. 27.2.2023 – 12 U 121/13 (Hs)) ..... 648

Schadensersatzforderung des arglistig zum Beitritt veranlassten Genossen keine Insolvenzforderung in Insolvenz der Genossenschaft

(LG Stuttgart, Urt. v. 21.12.2023 – 27 O 153/23) ..... 651

### Arbeits- und Sozialrecht

Erschütterung des Beweiswerts von Arbeitsunfähigkeitsbescheinigungen bei passgenauer Erkrankung zum Ende des Arbeitsverhältnisses

(BAG, Urt. v. 13.12.2023 – 5 AZR 137/23) ..... 653

### ZIP Report

#### Aktuelle Rechtsprechung

EuGH: Löschung personenbezogener Daten wegen DSGVO-Verstoß auch von Amts wegen ..... R4

BGH entscheidet Streitfrage zum Geschäftswert der Beurkundung einer Anteilsübertragung bei einer gemeinnützigen GmbH ..... R4

BGH: Keine Pflicht zur Aufnahme des Namens mindestens eines Partners in den Namen einer Partnerschaft ..... R4

#### Gesetzgebung

RegE zur Reform des KapMuG ..... R5

RegE zur Bekämpfung missbräuchlicher Ersteigerungen von Schrottimmobilien ..... R5

#### Was gab's in Brüssel?

Rat genehmigt EU-Lieferketten-RL ..... R6

### Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!

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

**Editorial: Prof. Dr. Anna K. Bernzen**

Die KI-Verordnung: Außen Produktsicherheit, innen Urheberrecht

**413 Prof. Dr. Dr. h. c. Annette Kur**

Die Grenzen des freien Ersatzteilmarktes – Design- und Markenschutz im Widerstreit?

**420 Prof. Dr. Christian Alexander**

Transparenzpflichten zum Schutz von Verbrauchern in der digitalen Plattformwirtschaft

**429 Prof. Dr. Peter W. Heermann, LL.M.**

Wie geht es weiter nach EuGH, 21.12.2023 – C-333/21 – European Super League vs. FIFA/UEFA?

**438 Dr. Lisa Feuerhake und Dr. Stephan Schäfer**

Rechtsprechungsreport Lebensmittelrecht 2023

**446 Dr. Jakob F. Dämmer**

Wettbewerbliche Eigenart vs. Konzeptschutz – Zu den Grenzen des wettbewerbsrechtlichen Leistungsschutzes

**449 Doctipharma/Union des Groupements de pharmaciens d'officine (UDGPO)**

EuGH, Urteil vom 29.02.2024 – C-606/21

**453 Reti Televisive Italiane (RTI)/Autorità per le Garanzie nelle Comunicazioni (AGCOM)**

EuGH, Urteil vom 30.01.2024 – C-255/21

**456 Mylan/Gilead Sciences Finland u. a.**

EuGH, Urteil vom 11.01.2024 – C-473/22

**462 Bequemer Kauf auf Rechnung**

BGH, Beschluss vom 21.12.2023 – I ZR 14/23

**471 Peek & Cloppenburg V**

BGH, Urteil vom 10.01.2024 – I ZR 95/22

**476 Seniorenwohnheim**

BGH, Beschluss vom 08.02.2024 – I ZR 34/23

**507 gesund.bund.de**

OLG Köln, Beschluss vom 07.02.2024 – 6 U 109/23

**511 Kommentar von Dr. Jan Heinrich Schmitt-Mücke****Herausgeber****Prof. Dr. Helmut Köhler****Prof. Dr. Christian Alexander****Wissenschaftlicher Beirat**

Prof. Dr. Wolfgang Büscher

Prof. Dr. Franz Hacker

Prof. Dr. Thomas Koch

Prof. Dr. Stefan Leible

Dr. Reiner Münker

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

**dfv** Mediengruppe  
Frankfurt am Main

## BEITRÄGE

- Prof. Dr. Dr. h. c. Annette Kur, München**  
Die Grenzen des freien Ersatzteilmarktes – Design- und Markenschutz im Widerstreit? ..... 413
- Prof. Dr. Christian Alexander, Jena**  
Transparenzpflichten zum Schutz von Verbrauchern in der digitalen Plattformwirtschaft ..... 420
- Prof. Dr. Peter W. Heermann, LL.M. (Univ. of Wisc.), Bayreuth**  
Wie geht es weiter nach EuGH, 21.12.2023 – C-333/21 – European Super League vs. FIFA/UEFA? ..... 429
- RAin Dr. Lisa Feuerhake, Hamburg und  
RA Dr. Stephan Schäfer, Berlin**  
Rechtsprechungsreport Lebensmittelrecht 2023 ..... 438
- RA Dr. Jakob F. Dämmer, Frankfurt a. M.**  
Wettbewerbliche Eigenart vs. Konzeptschutz – Zu den Grenzen des wettbewerbsrechtlichen Leistungsschutzes ..... 446

## RECHTSPRECHUNG

## EuGH

- Doctipharma/Union des Groupements de pharmaciens d'officine (UDGPO) u. a.**  
RL 98/34/EG Art. 1 Nr. 2; RL (EU) 2015/1535 Art. 1 Abs. 1 Buchst. b; RL 2001/83/EG Art. 85c  
EuGH, Urteil vom 29.02.2024 – C-606/21 ..... 449
- Reti Televisive Italiane (RTI)/Autorità per le Garanzie nelle Comunicazioni (AGCOM)**  
RL 2010/13/EU Art. 23 Abs. 1 und 2  
EuGH, Urteil vom 30.01.2024 – C-255/21 ..... 453
- Mylan/Gilead Sciences Finland u. a.**  
RL 2004/48/EG Art. 9 Abs. 7  
EuGH, Urteil vom 11.01.2024 – C-473/22 ..... 456
- VX u. a./Gemeinde Ummendorf**  
DSGVO Art. 82  
EuGH, Urteil vom 14.12.2023 – C-456/22 ..... 460

## BGH

- Bequemer Kauf auf Rechnung**  
RL 2000/31/EG Art. 6 Buchst. c; TMG § 6 Abs. 1 Nr. 3; RL 2005/29/EG Art. 7 Abs. 5 und Anhang II; UWG § 5a Abs. 1, § 5b Abs. 4  
BGH, Beschluss vom 21.12.2023 – I ZR 14/23 ..... 462
- Corona-Prophylaxe**  
UWG § 3a; HWG § 12 Abs. 1 S. 1 Nr. 2, Anlage (zu § 12) Abschn. A Nr. 1  
BGH, Urteil vom 21.12.2023 – I ZR 24/23 ..... 465
- Peek & Cloppenburg V**  
MarkenG § 5 Abs. 1, § 15 Abs. 2 und 4 S. 1  
BGH, Urteil vom 10.01.2024 – I ZR 95/22 ..... 471
- Seniorenwohnheim**  
RL 2001/29/EG Art. 3 Abs. 1; UrhG § 15 Abs. 2 S. 1 und 2 Nr. 3, Abs. 3, §§ 20, 20b Abs. 1 S. 1, § 97 Abs. 1 S. 1  
BGH, Beschluss vom 08.02.2024 – I ZR 34/23 ..... 476
- Fernwärmenetz Stuttgart**  
GWB § 19 Abs. 2 Nr. 1; BGB § 1004  
BGH, Urteil vom 05.12.2023 – KZR 101/20 ..... 480
- Für die Antragsbefugnis im Ordnungsmittelverfahren kommt es nicht darauf an, ob die Voraussetzungen des § 8 Abs. 3 Nr. 2 UWG erfüllt sind**  
ZPO §§ 542 Abs. 2 S. 1 und S. 2; 574 Abs. 1 S. 2, § 750 Abs. 1 S. 1, § 890 Abs. 1 S. 1; UWG § 8 Abs. 3 Nr. 2  
BGH, Beschluss vom 21.12.2023 – I ZB 42/23 ..... 490

## OLG Celle

- Preisangaberechtliche Beurteilung einer Bearbeitungspauschale**  
UWG §§ 3, 5a Abs. 1, 5b Abs. 4, 8 Abs. 1, Abs. 3 Nr. 3; PAngV § 2 Nr. 3, 3 Abs. 1, 6 Abs. 1 Nr. 2 und Abs. 2; PAng-RL Art. 2 Buchst. a, Art. 3 Abs. 1; RL 2001/83/EU Art. 6 Abs. 1 Buchst. e  
OLG Celle, Urteil vom 30.01.2024 – 13 U 36/23 ..... 493

- Keine Irreführung durch Verwendung des Begriffs „Zentrum“ in einer Geschäftsbezeichnung**  
UWG §§ 3 Abs. 1, 5 Abs. 1, Abs. 2 Nr. 3, 8 Abs. 1, 3 Nr. 1  
OLG Celle, Urteil vom 19.12.2023 – 13 U 26/23 ..... 495

## OLG Frankfurt a. M.

- „Deutschlands Nr. 1“**  
UWG § 5  
OLG Frankfurt a. M., Urteil vom 14.12.2023 – 6 U 197/22 ..... 496

## OLG Hamburg

- E-Commerce-Mentoring – Zur Anwendung des FernUSG auf Coaching-Verträge (hier verneint)**  
FernUSG § 1 Abs. 1; BGB §§ 7 Abs. 1, 138, 312g, 355  
OLG Hamburg, Urteil vom 20.02.2024 – 10 U 44/23 ..... 500

## Arbeitgeber-Bewertungsportal

- BGB §§ 823 Abs. 1, 1004 Abs. 1 analog; GG Art. 2 Abs. 1, 19 Abs. 3  
OLG Hamburg, Beschluss vom 08.02.2024 – 7 W 11/24 ..... 503

## OLG Hamm

- Keine Veranlassung zur Verfahrenseinleitung bei nicht strafbewehrter Unterlassungserklärung**  
ZPO §§ 93, 99 Abs. 2 S. 1, § 571 Abs. 2 S. 2; UWG § 13a Abs. 2, Abs. 4; PAngV § 4 Abs. 1 S. 1  
OLG Hamm, Beschluss vom 06.02.2024 – 4 W 22/23 ..... 505

## OLG Köln

- gesund.bund.de**  
GVG § 17a; VwGO § 40; SGB V § 395  
OLG Köln, Beschluss vom 07.02.2024 – 6 U 109/23 ..... 507  
Kommentar von Dr. Jan Heinrich Schmitt-Mücke ..... 511

## OLG München

- Blickfangmäßige Werbung mit 0%-Finanzierung für Elektro- und Unterhaltungsgeräte bei untergeschobener Rahmenkreditvertragsvermittlung**  
UWG §§ 3a, 5 Abs. 1; GewO § 34c Abs. 1 S. 1 Nr. 2  
OLG München, Endurteil vom 19.10.2023 – 6 U 3908/22 ..... 513

## LG Aurich

- Zahnreinigungs-Flatrate**  
UWG §§ 5, 3, 3a; BO Zahnärztekammer Niedersachsen  
LG Aurich, Urteil vom 03.11.2023 – 6 O 393/23 ..... 519

## LG Dresden

- Institut für Architektur**  
UWG § 5 Abs. 1 Nr. 1 und 3  
LG Dresden, Urteil vom 18.12.2023 – 5 O 578/23 ..... 520

## LG Hechingen

- Architektur**  
UWG §§ 3a, 5 Abs. 1 Nr. 3, 13 Abs. 3; ArchGBW § 2 Abs. 1 und Abs. 3  
LG Hechingen, Urteil vom 26.01.2024 – 5 O 27/23 KfH ..... 522

## LEITSÄTZE ..... 524

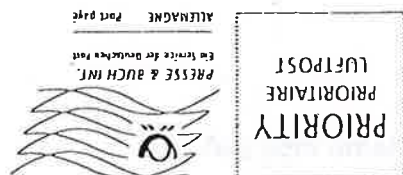
## VERANSTALTUNGSHINWEIS ..... 525

# Mitteilungen

## der deutschen Patentanwälte

Herausgegeben vom Vorstand der Patentanwaltskammer

115. Jahrgang März 2024



### Beiträge

- |                                       |                                                                                                         |
|---------------------------------------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| <b>Cirl / Scheltz /<br/>Schneider</b> | The Inescapable Opt-Out-Trap in the UPC's Practice                                                      |
| <b>Meitinger</b>                      | Der transhumanistische Fachmann                                                                         |
| <b>Ackermann</b>                      | Naheliegend ist nicht gleich naheliegend: Konkrete Unterschiede zwischen EPA und deutscher Patentpraxis |
| <b>Schrader /<br/>Langeleh</b>        | Aktuelle Regelungen von KI im „AI-Act“ der EU – Mehr Antworten oder Fragen?                             |

### Entscheidungen

- |                     |                                                                                                                                                                       |
|---------------------|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| <b>EPA</b>          | T 2004/21 – Mouthwatering chewing gum/WRIGLEY – Ex-post-facto-Betrachtungen bei Aufgabenerfindungen                                                                   |
| <b>LG München I</b> | Unterlassung der Herstellung von pharmazeutischen Zusammensetzungen enthaltend ein Biosimilar – Erlass einer einstweiligen Verfügung aufgrund eines Schutzzertifikats |
| <b>EUIPO</b>        | DASH – Bezeichnung eines technischen Standards als Marke mit Anmerkung <i>Ganahl / Saladin</i>                                                                        |
| <b>BGH</b>          | USM Haller – Vorlagefragen zum urheberrechtlichen Werkbegriff                                                                                                         |
| <b>BGH</b>          | Glück – Emotionsschlagwort als Produktname                                                                                                                            |
| <b>BPatG</b>        | Schließfachschränke – Zu den erstattungsfähigen Kosten im patentamtlichen Designnichtigkeitsverfahren                                                                 |
| <b>EPG</b>          | Lokalkammer Helsinki – Zur unentrinnbaren Opt-Out-Falle                                                                                                               |

# Mitteilungen

## der deutschen Patentanwälte

Herausgegeben vom Vorstand der Patentanwaltskammer



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

## Inhalt

### Beiträge

<b>Cirl / Scheltz / Schneider Meitinger</b>	The Inescapable Opt-Out-Trap in the UPC's Practice	105
	Der transhumanistische Fachmann	109
<b>Ackermann</b>	Naheliegend ist nicht gleich naheliegend: Konkrete Unterschiede zwischen EPA und deutscher Patentpraxis	111
<b>Schrader / Langeleh</b>	Aktuelle Regelungen von KI im „AI-Act“ der EU – Mehr Antworten oder Fragen?	119

### Entscheidungen

	<b>Patent</b>	
<b>EPA</b>	Entsch. vom 5.12.2023, T 2004/21 – Mouthwatering chewing gum/WRIGLEY Ex-post-facto-Betrachtungen bei Aufgabenerfindungen	125
<b>BPatG</b>	Beschl. vom 14.9.2023, 1 W (pat) 11/23 – Recherche trotz Zurücknahmefiktion	126
<b>LG München I</b>	Urt. vom 20.10.2023, 21 O 12030/23 – Unterlassung der Herstellung von pharmazeutischen Zusammensetzungen enthaltend ein Biosimilar Erlass einer einstweiligen Verfügung aufgrund eines Schutzzertifikats	128
<b>LG München I</b>	Berichtigungsbeschl. vom 19.12.2023, 21 O 12030/23 – Berichtigungsverfahren bezüglich Tatbestand und Tenor Erlass einer einstweiligen Verfügung aufgrund eines Schutzzertifikats	133
	Leitsätze	
	<b>Marke</b>	
<b>EUIPO</b>	Entsch. vom 4.1.2024, R 2512/2022-5 – DASH Bezeichnung eines technischen Standards als Marke <i>mit Anmerkung Ganahl/Saladin</i>	135 135
	Leitsätze	
	<b>Design – Leitsatz</b>	138
	<b>Urheberrecht</b>	
<b>BGH</b>	Beschl. vom 21.12.2023, I ZR 96/22 – USM Haller Vorlagefragen zum urheberrechtlichen Werkbegriff	140
	Leitsätze	141
	<b>Lizenzrecht – Leitsatz</b>	141

# Inhalt

	<b>Wettbewerbsrecht</b>	
<b>BGH</b>	Urt. vom 7.12.2023, I ZR 126/22 – Glück Emotionsschlagwort als Produktname	141
	Leitsatz	
	<b>Berufsrecht – Leitsatz</b>	147
	<b>Kostenrecht</b>	
<b>BPatG</b>	Beschl. vom 19.10.2023, 30 W (pat) 805/22 – Schließfachschranke Zu den erstattungsfähigen Kosten im patentamtlichen Designnichtigkeitsverfahren	147
	<b>Verfahrensrecht</b>	
<b>EPG</b>	Lokalkammer Helsinki, Entsch. vom 20.10.2023, UPC CFI 214/2023, ORD 572699/2023 und ORD 581208/2023 – Zur unentrinnbaren Opt-Out-Falle	153
	Leitsätze	
	<b>Sonstiges – Leitsatz</b>	159

## Rezensionen

<b>Wuttke</b>	Makoski, Die Einrede der doppelten Inanspruchnahme	160
<b>Chrocziel</b>	Nieder, Die Patentverletzung im Einheitspatentsystem = Infringement in the Unitary Patent System	160

## Impressum

### Schriftleitung

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

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

### Verlag

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

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

Kundenservice: Telefon 0 22 33 / 37 60 - 72 01, e-mail: info-wkd@wolterskluwer.com (Kontakt unter Angabe der Kundennummer)

© 2024 Wolters Kluwer Deutschland GmbH/Carl Heymanns Verlag

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

### Bezugsbedingungen

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

### Anzeigen

**Anzeigenverkauf:** Gabriele Wieneber, Telefon 022 33/37 60 - 7608, E-Mail: Gabriele.Wieneber@wolterskluwer.com

**Anzeigendisposition:** Lukas Reyes, Telefon 022 33/37 60-77 43, E-Mail: anzeigen@wolterskluwer.com

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

Satz: rdz GmbH, Siegburg

Druck: Sowa Sp. z o.o., Piaseczno, Polen

ISSN 0026-6884

**WM****WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN****Zeitschrift  
für Wirtschafts-  
und Bankrecht****12**23. März 2024  
78. Jahrgang  
Seiten 525-576**WU**  
WIRTSCHAFTS-  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS**Redaktion:**Rechtsanwalt  
Dr. Christopher Kienle,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt  
Dr. Andreas Lange,  
Frankfurt a. M.Prof. Dr. Tobias Lettl,  
PotsdamRechtsanwalt  
Dr. Helmut Merkel,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt  
Arne Wittig,  
Frankfurt a. M.**Redaktionsbeirat:**Rechtsanwalt  
Thorsten Höche,  
BerlinProf. Dr. Jens-Hinrich Binder,  
TübingenVizepräsident des BGH  
Prof. Dr. Jürgen Ellenberger,  
KarlsruheRechtsanwältin  
Dr. Anna Heidelberg,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwältin  
Dr. Karen Kuder,  
Frankfurt a. M.Prof. Dr. Peter O. Mühlert,  
MainzVors. Richter am BGH  
Prof. Dr. Heinrich Schoppmeyer,  
Karlsruhe**AUS DEM INHALT:****D3-2187**

Seite 525

Rechtsanwälte Dr. Marc d'Avoine, Ratingen, und Phil Hamacher,  
Wuppertal  
Kryptowerte in der Insolvenz  
- Teil II

Seite 536

Dr. Herbert Lechner, Vorsitzender Richter am OLG, München  
Der BGH und die spezialgesetzliche Prospekthaftung im (ehemals)  
„Grauen Kapitalmarkt“  
- Eine schwierige Annäherung mit vielen offenen Fragen -  
- Teil I -

Seite 546

EuGH, 14.3.2024 – Rs. C-536/22  
Entgangener Gewinn des Kreditgebers bei vorzeitiger Rückzahlung  
eines Wohnimmobilienkreditvertrages durch Verbraucher

Seite 550

BGH, 21.2.2024 – IV ZR 32/22  
Zur Frage, ob ein deutscher Lebens- oder Rentenversicherer in  
dem Zeitraum zwischen dem Inkrafttreten des § 124 VAG a.F. am  
21.12.2004 und der tatsächlichen Einrichtung eines Sicherungsfonds  
am 23.5.2006 in der Verbraucherinformation angeben musste, dass  
er einem Sicherungsfonds nicht angehörte; zur Frage, unter welchen  
Voraussetzungen der Versicherer davon absehen durfte, auch eine  
auf den Fall der verspäteten Annahmeerklärung bezogene Wider-  
spruchsbelehrung zu erteilen

Seite 555

BGH, 6.2.2024 – VI ZR 15/23  
Aus Art. 15 Abs. 1 und 3 DSGVO grundsätzlich kein Anspruch auf  
Abschriften der Begründungsschreiben samt Anlagen zu Prämien-  
anpassungen in der privaten Krankenversicherung (Anschluss an  
BGH, Urt. v. 27.9.2023 - IV ZR 177/22, WM 2023, 2043)

Seite 557

BGH, 9.1.2024 – II ZB 20/22  
Keine Ergänzung eines Aufsichtsrats, der wegen eines dauerhaft  
boykottierenden Aufsichtsratsmitglieds beschlussunfähig ist,  
entsprechend § 104 Abs. 1 Satz 1 AktG





## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

Rechtsanwälte Dr. Marc d'Avoine, Ratingen, und Phil Hamacher, Wuppertal  
Kryptowerte in der Insolvenz  
– Teil II – 525

Dr. Herbert Lechner, Vorsitzender Richter am OLG, München  
Der BGH und die spezialgesetzliche Prospekthaftung im (ehemals) „Grauen Kapitalmarkt“ – Eine schwierige  
Annäherung mit vielen offenen Fragen –  
– Teil I – 536

### Rechtsprechung

#### Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

EuGH 14.3.2024 Rs. C-536/22\* Auslegung von Art. 25 der Richtlinie 2014/17: Entgangener Gewinn des Kreditgebers bei vorzeitiger Rückzahlung eines Wohnimmobilienkreditvertrages durch Verbraucher 546

Bundesgerichtshof 21.2.2024 IV ZR 32/22\* Zur Frage, ob ein deutscher Lebens- oder Rentenversicherer in dem Zeitraum zwischen dem Inkrafttreten des § 124 VAG a.F. am 21.12.2004 und der tatsächlichen Einrichtung eines Sicherungsfonds am 23.5.2006 in der Verbraucherinformation angeben musste, dass er einem Sicherungsfonds nicht angehörte; zur Frage, unter welchen Voraussetzungen der Versicherer davon absehen durfte, auch eine auf den Fall der verspäteten Annahmeerklärung bezogene Widerspruchsbelehrung zu erteilen 550

Bundesgerichtshof 6.2.2024 VI ZR 15/23 Aus Art. 15 Abs. 1 und 3 DSGVO grundsätzlich kein Anspruch auf Abschriften der Begründungsschreiben samt Anlagen zu Prämienanpassungen in der privaten Krankenversicherung (Anschluss an BGH, Urt. v. 27.9.2023 – IV ZR 177/22, WM 2023, 2043) 555

#### Gesellschaftsrecht

Bundesgerichtshof 9.1.2024 II ZB 20/22\* Keine Ergänzung eines Aufsichtsrats, der wegen eines dauerhaft boykottierenden Aufsichtsratsmitglieds beschlussunfähig ist, entsprechend § 104 Abs. 1 Satz 1 AktG 557

#### Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

Bundesverfassungsgericht 26.2.2024 2 BvR 51/24 Zu den Voraussetzungen der einstweiligen Einstellung einer Zwangsräumung wegen drohender Gesundheitsgefahren für den Schuldner 560

#### Bürgerliches Recht und Handelsrecht

Bundesgerichtshof 6.7.2023 VII ZR 151/22\* Kein Vertragsschluss bei gleichzeitiger Anwesenheit der Parteien außerhalb von Geschäftsräumen, wenn der Verbraucher ein vom Unternehmer am Vortag unterbreitetes Angebot am Folgetag außerhalb von Geschäftsräumen lediglich annimmt 560

Bundesgerichtshof 3.8.2023 VII ZR 102/22 Zur Frage, ob die Voraussetzungen vorliegen, unter denen der Architekt nach Treu und Glauben gehindert ist, sich auf das Fehlen einer schriftlichen Vereinbarung zu berufen, wenn sich eine Abrechnung nach den Mindestsätzen der HOAI ausnahmsweise als treuwidrig erweist (vgl. BGH, 26. Februar 2020, BGHZ 224, 370 = WM 2020, 648 Rdn. 27) 564

Bundesgerichtshof	17.8.2023	VII ZR 228/22	Schlüssiger Vortrag des Unternehmers zur Höhe der Vergütung grundsätzlich ausreichend, um die Höhe einer geforderten Sicherheit im Falle der Kündigung eines Bauvertrages gemäß § 650f Abs. 5 BGB zu bemessen; kein Abzug der Höhe der Sicherheit unter Anwendung von § 287 Abs. 2 ZPO (Bestätigung von BGH, 6. März 2014, BGHZ 200, 274 = WM 2014, 801)	567
Bundesgerichtshof	9.11.2023	VII ZR 190/22	Nichtigkeit einer Vereinbarung, durch die sich ein Architekt verpflichtet, eine von ihm selbst entworfene, der Interessenlage des Bestellers entsprechende Skontoklausel in den Verträgen mit den bauausführenden Unternehmern zur Verfügung zu stellen	571

## Bücherschau

Matthias Casper/ Matthias Terlau	Zahlungsdienststeuergesetz – Das Aufsichtsrecht des Zahlungsverkehrs und des E-Geldes, Kommentar, 3. Aufl. Rezensent: Rechtsanwalt Prof. Dr. Stefan Werner, Frankfurt a. M.	574
Ingo Drescher/ Holger Fleischer/ Karsten Schmidt	Münchener Kommentar Handelsgesetzbuch: HGB, Band 6: Bankvertragsrecht, 5. Aufl. Rezensent: Rechtsanwalt Klaus Vorpeil, Mainz	575
Hartmut Oetker	Handelsgesetzbuch: HGB, 8. Aufl.	576
Hartmut Wicke/ Gregor Bachmann	Münchener Handbuch des Gesellschaftsrechts, Band 3: Gesellschaft mit beschränkter Haftung: GmbH, 6. Aufl.	576

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

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

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

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

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

Redaktionsbeirat: Rechtsanwalt Thorsten Höche, Chefsyndikus des Bundesverbandes deutscher Banken e. V., Berlin (Vorsitzender); Professor Dr. Jens-Hinrich Binder, LL.M. (London), Eberhard Karls Universität Tübingen; Vizepräsident des Bundesgerichtshofs Professor Dr. Jürgen Ellenberger, Karlsruhe; Rechtsanwältin Dr. Anna Heidelbach, Leiterin der Rechtsabteilung der DZ-Bank AG, Frankfurt a. M.; Rechtsanwältin Dr. Karen Kuder, Mitglied der Geschäftsleitung DWS Group GmbH & Co. KGaA, Frankfurt a. M.; Vors. Richter am Bundesgerichtshof Professor Dr. Heinrich Schoppmeyer, Karlsruhe; Professor Dr. Peter O. Mülbert, 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: s.mokhtar-harris@otto-schmidt.de

Redaktionsassistentin: 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 Verlagsgesellschaft, 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.

D3-219

**zfo** ZEITSCHRIFT  
FÜHRUNG + ORGANISATION



125 Jahre zfo

## Organisation in und von Abhängigkeiten

### Organisationsdesign

Ursache und Lösung für  
interne Abhängigkeiten

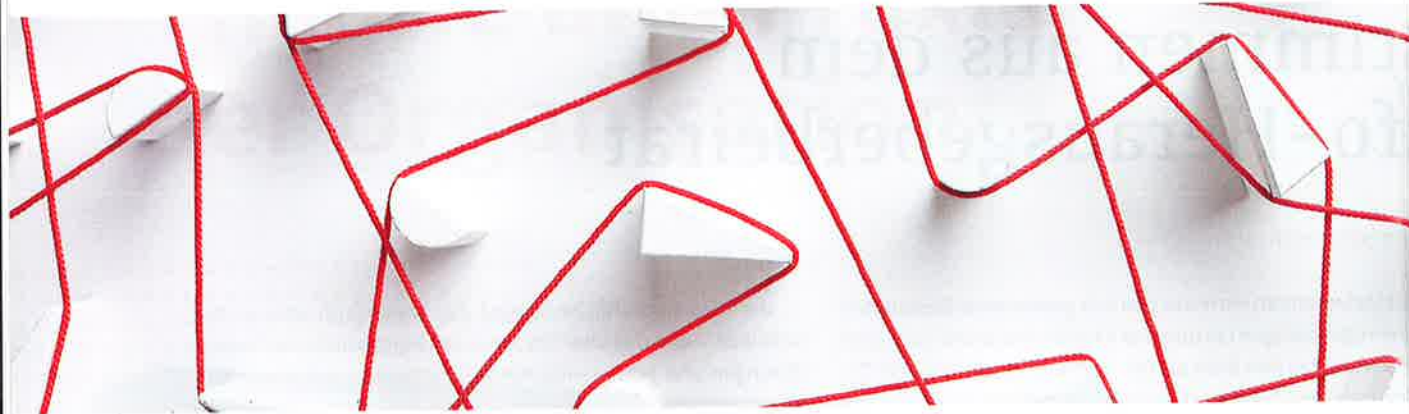
### Internationale Projekte

Eine Systematik hilft  
Risiken zu senken

### Sailing Strategy

Zweckorientierung und  
Agilität verbinden

SCHÄFFER  
POESCHEL



## 125 Jahre zfo

- 2 Auszug aus der ersten Ausgabe 1898
- 5 Stimmen aus dem zfo-Herausgeberbeirat
- 8 Forum für den Dialog zwischen Praxis und Wissenschaft  
*Markus Sulzberger*
- 10 Chronik

## SCHWERPUNKT

### Organisation in und von Abhängigkeiten

- 12 **Organisationsdesign und interne Abhängigkeiten**  
Entstehung von und Umgang mit Interdependenzen  
*Jens Grundei*  
Die Organisationsgestaltung ist sowohl für das Entstehen von Interdependenzen zwischen Teilaufgaben im Unternehmen verantwortlich als auch ein Mittel, um die damit verbundenen Probleme zu bewältigen.
- 19 **Organisationsbezogener Patriotismus**  
Ein Gleichgewicht zwischen Loyalität und kritischem Denken anstreben  
*Robin Kehl*  
In Zeiten des Fachkräftemangels wird die Mitarbeiterbindung für Unternehmen immer wichtiger. Durch Transparenz und Mitarbeiterbefähigung können sie einen gesunden organisationsbezogenen Patriotismus fördern.
- 26 **Herausforderungen des gewirtschaftlichen Wandels für das Projektmanagement**  
Eine Systematisierung der komplexen Interdependenzen  
*Martin Barth/Margit Sarstedt*  
Die Veränderungen im globalen Wirtschaftsgeschehen haben Auswirkungen auf das internationale Projektgeschäft. Eine Systematisierung der Projekte nach ihrem Internationalisierungsumfang kann die Risiken für Unternehmen minimieren.  
  
Interview
- 31 **In der Pharmaindustrie gilt es, die ganze Lieferkette global zu verschlanken**  
Mit Dr. Max Raster, Mitglied des Aufsichtsrats der DWK Life Sciences, sprach die zfo über die hohen Transportkosten und Lieferengpässe, aufgrund derer die Pharmaindustrie ihre Lieferketten neu gestalten muss.

Die Herausgeber der zfo



www.sgo-verein.ch

SGO Verein



gfo – gesellschaft für organisation e.v.



ÖVO – Österreichische Vereinigung  
für Organisation und Management

## zfo-OrgLab

- 36 **Sailing Strategy**  
Zweckorientierung und Agilität in unsicheren Zeiten in Einklang bringen  
*Marcus Baur/Martin Kornberger*

## Führung und Leadership

- 41 **Leadership in der Krise**  
Eine Charakterprüfung für Mensch und Organisation  
*Heike Nettelbeck/Rudolf Lütke Schwienhorst*

zfo-Toolkit

- 47 **Pricing als Führungsaufgabe**  
Sich im Wettbewerb differenzieren und Ergebnisse verbessern  
*Roman Stöger*

zfo-Toolkit

- 51 **Positive Leadership**  
Mit einem stärkenorientierten Führungsansatz zu mehr Erfolg  
*Heike Rawitzer*

## Organisation und Strategie

zfo-Toolkit

- 54 **Strategien für unternehmerische Sustilienz**  
Geschäftsmodelle gleichzeitig nachhaltig und resilient machen  
*Thomas Wunder*

## Business-Analyse

- 61 **Digitale Geschäftsmodellinnovationen implementieren**  
Eine Fallstudie bei Henkel  
*Johanne Dusterbeck/Kourosh Bahrami/Markus Reihlen*

## Spektrum

- 25 **Impressum**  
68 **Verbandsmitteilungen**  
72 **Vorschau/Call for Papers**

# DER BETRIEB

# 13

Seite 745 – 812  
25. März 2024  
77. Jahrgang



D3-712+Beil.

## 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. Franceska Werth

## Magazin

### Gastkommentar

Jakob Glajcar  
KI per betriebsverfassungs-  
rechtlicher Hintertür?

## Beilage

Das neue Mindeststeuergesetz

### DER BETRIEB digital in Owlit lesen!

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



## Betriebswirtschaft

Christian Zwirner/Sebastian Schöffel  
Kapitalisierungszinssätze in der Unternehmensbewertung: Eine empirische  
Untersuchung der IFRS-Impairment-Zinssätze im Zeitraum 2008 bis 2022 745

## Steuerrecht

Rainer Stadler/Marius Ludwig  
Anwendung des MinStG auf Fonds und deren Anleger 749

Niko Schultz-Süchting/Sebastian Röger/Laura Druckenbrodt  
Erwerbbarkeit erneuerbarer Energien-Anlagen für (Immobilien-)Fonds 765

EuGH-Vorlage zum Stiftungsgeschäft (M. Hennigfeld) 772

Wohnraumvermietung und Vorsteuerabzug aus Heizungsanlage (BFH) 775

## Wirtschaftsrecht

Dominik Skauradszun/Jeremias Kämpel  
Die Aussonderung verwahrter kryptografischer Instrumente, Kryptowerte  
und Kryptowertpapiere nach § 47 InsO, § 46i KWG und § 45 KMAG-E 783

Durchsetzung abgetretener Ansprüche auf Ersatz verbotener Zahlungen  
nach § 64 Satz 1 GmbHG a.F. in Prozessstandschaft durch eine GmbH i.L.  
(G. Seulen/P. Heinrichs) 789

Zum Einwand der unzulässigen Rechtsausübung gegen Verlangen des Insol-  
venzverwalters auf Rückgewähr von Einfuhrumsatzsteuerzahlungen (BGH) 790

## Arbeitsrecht

Christian Badura/Nathalie Brychcy  
Die Rolle des Betriebsrats im Hinweisgeberschutzgesetz 799

Rückzahlung von Fortbildungskosten – Nichtbestehen einer Prüfung  
(P. Nonnenmühlen) 804

Erstattung der Rechtsanwaltskosten für Streitigkeit über die Teilnahme  
eines BR-Mitglieds an einer Schulungs- und Bildungsveranstaltung (BAG) 805

Für Rechtsstreitigkeiten über Corona-Sonderleistungen für Pflegefachkräfte  
in Krankenhäusern sind die Verwaltungsgerichte zuständig (BAG) 811

# Inhalt

## MAGAZIN

<b>Gastkommentar</b>	<b>M4</b>
<i>Jakob Glajcar</i>	
<b>Kurzbeiträge</b>	<b>M6</b>
<b>Impressum</b>	<b>M12</b>

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

IFRS/Rechnungslegung/Unternehmensbewertung

#### **Kapitalisierungszinssätze in der Unternehmensbewertung: Eine empirische Untersuchung der IFRS-Impairment-Zinssätze im Zeitraum 2008 bis 2022**

*WP/StB Prof. Dr. Christian Zwirner / Sebastian Schöffel, M.Sc., beide München*

DB1452726 (Kurzfassung vgl. S. M6) S. 745

### KURZNACHRICHTEN INTERNATIONALE RECHNUNGSLEGUNG

DB1459508 S. 747

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Internationales Steuerrecht

#### **Anwendung des MinStG auf Fonds und deren Anleger**

*RA/FAStR Dr. Rainer Stadler / StB Marius Ludwig, beide München*

DB1457817 (Kurzfassung vgl. S. M7) S. 749

Investmentsteuergesetz

#### **Erwerbbarkeit erneuerbarer Energien-Anlagen für (Immobilien-)Fonds**

*RA Dr. Niko Schultz-Stüchting, Hamburg / RA/StB Dr. Sebastian Röger, Frankfurt/M. / RA Laura Druckenbrodt, Hamburg*

DB1458207 (Kurzfassung vgl. S. M8) S. 765

### KOMPAKT

Erbschaft-/Schenkungsteuer

#### **EuGH-Vorlage zum Stiftungsgeschäft**

*RiFG Dr. Michael Hennigfeld, Köln*

DB1459383 S. 772

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Umsatzsteuer

#### **Besteuerung von Umsätzen bei grenzüberschreitenden Personenbeförderungen mit Kraftomnibussen, die nicht in der Bundesrepublik Deutschland zugelassen sind - Änderungen der Abschnitte 16.2, 18.8 und 18.17 UStAE**

*BMF, Schreiben vom 05.03.2024*

DB1459577 S. 773

Umsatzsteuer

#### **Merkblatt zur Besteuerung von Umsätzen bei grenzüberschreitenden Personenbeförderungen mit Kraftomnibussen, die nicht in der Bundesrepublik Deutschland zugelassen sind**

*BMF, Schreiben vom 05.03.2024*

DB1459578 S. 774

Abgabenordnung

#### **Änderung des Anwendungserlasses zur AO (AEAO)**

*BMF, Schreiben vom 05.02.2024*

DB1459031 S. 774

## ENTSCHEIDUNGEN

Umsatzsteuer

#### **Wohnraumvermietung und Vorsteuerabzug aus Heizungsanlage**

*BFH, Urteil vom 07.12.2023 - VR 15/21*

DB1459505 S. 775

Umsatzsteuer

#### **Steuerausweis in einer Rechnung im Verhältnis zu § 24 Abs. 1 UStG unter Berücksichtigung des UStAE**

*BFH, Urteil vom 17.08.2023 - VR 3/21*

DB1456873 S. 778

## BEILAGE

### **Das neue Mindeststeuergesetz**

## WIRTSCHAFTSRECHT

### AUFSATZ

Kapitalmarktrecht

#### Die Aussonderung verwarhter kryptografischer Instrumente, Kryptowerte und Kryptowertpapiere nach § 47 InsO, § 46i KWG und § 45 KMAG-E

RiOLG Prof. Hon.-Prof. Dr. Dominik Skauradszun / Jeremias Kümpel, LL.B., M.Sc., beide Fulda

DB1459506 (Kurzfassung vgl. S. M9)

S. 783

### KOMPAKT

GmbH-Recht

#### Durchsetzung abgetretener Ansprüche auf Ersatz verbotener Zahlungen nach § 64 Satz 1 GmbHG a.F. in Prozessstandschaft durch eine GmbH i.L.

RA Dr. Günter Seulen / RA Dr. Philipp Heinrichs, beide Köln

DB1459319

S. 789

### ENTSCHEIDUNGEN

Insolvenzrecht

#### Zum Einwand der unzulässigen Rechtsausübung gegen Verlangen des Insolvenzverwalters auf Rückgewähr von Einfuhrumsatzsteuerzahlungen

BGH, Urteil vom 08.02.2024 – IX ZR 2/22

DB1458479

S. 790

Personengesellschaftsrecht

#### Anforderung an Namen der Partnerschaft nach dem PartGG

BGH, Beschluss vom 06.02.2024 – II ZB 23/22

DB1459564

S. 794

Sonstiges Recht

#### Übertragung eines GmbH-Geschäftsanteils: Bestimmung des Geschäftswerts der notariellen Beurkundung nach dem Eigenkapital der Gesellschaft

BGH, Beschluss vom 06.02.2024 – II ZB 19/22

DB1459774

S. 794

Datenschutz

#### Zum Anspruch auf Abschriften der Begründungsschreiben einer Versicherung zu Beitragserhöhungen samt Anlagen gem. Art. 15 DSGVO

BGH, Urteil vom 06.02.2024 – VI ZR 15/23

DB1459386

S. 796

### ARBEITSRECHT

### AUFSATZ

Compliance/Betriebsverfassungsrecht

#### Die Rolle des Betriebsrats im Hinweisgeberschutzgesetz

RA Dr. Christian Badura / RAin Nathalie Brychcy, beide München

DB1457577 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 799

### KOMPAKT

Arbeitsvertragsrecht/Berufsbildungsrecht

#### Rückzahlung von Fortbildungskosten – Nichtbestehen einer Prüfung

RA/FAArbR Dr. Philipp Nonnenmühlen, Hamburg

DB1456168

S. 804

### ENTSCHEIDUNGEN

Betriebsverfassungsrecht

#### Erstattung der Rechtsanwaltskosten für Streitigkeit über die Teilnahme eines Betriebsratsmitglieds an einer Schulungs- und Bildungsveranstaltung

BAG, Urteil vom 25.10.2023 – 7 AZR 338/22

DB1459348

S. 805

Entgeltrecht

#### Für Rechtsstreitigkeiten über Corona-Sonderleistungen für Pflegefachkräfte in Krankenhäusern sind die Verwaltungsgerichte zuständig

BAG, Beschluss vom 12.01.2024 – 9 AZB 23/23

DB1458881

S. 811



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





D3-712/  
Beil.

## Das neue Mindeststeuergesetz



Das neue Mindeststeuergesetz: Ein Überblick ( <i>Benz</i> )	1
Funktionsweise, Steuersubjekt und Erhebung der Mindeststeuer ( <i>Benz/Böhmer/Schwarz</i> )	4
Die Ermittlung der Bemessungsgrundlage der Mindeststeuer – der bereinigte Mindeststeuer-Gesamtgewinn ( <i>Benz/Schewe</i> )	14
Die Ermittlung des Steuertarifs der Mindeststeuer sowie der zusätzlichen Steuererhöhungsbeträge ( <i>Schwarz/Richter</i> )	33
Ausnahmen und Erleichterungen im Rahmen der Mindestbesteuerung (insb. Safe Harbours) ( <i>Schafitzl/Al Hamwi</i> )	47
Sonderkonstellationen im MinStG – Transparente Einheiten, Staatenlose Einheiten und Einheiten mit außenstehenden Gesellschaftern ( <i>Böhmer/Schwarz</i> )	56
Transaktionen unter dem MinStG – Share Deal, Asset Deal und Mindeststeuer-Reorganisation ( <i>Böhmer/Schwarz</i> )	65
Verfahrensrechtliche Aspekte der Mindeststeuer ( <i>Blumenberg/Hundeshagen</i> )	74

# Betriebs Berater

BB

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-211

13/14 | 2024

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

25.3.2024 | 79. Jg.  
Seiten 705–768

## DIE ERSTE SEITE

Alexander R. Zumkeller, MBA, RA

Arbeitsrechtliche Neuerungen – es ist Zeit!

## WIRTSCHAFTSRECHT

Dr. Marc Ruttloff, RA, Prof. Dr. Eric Wagner, RA, Dr. Lisa Kappler, RAin, und Florian Schuler, RA

Entwaldungsfreie Lieferketten – neue Sorgfaltspflichten für Unternehmen nach der EUDR | 707

## STEUERRECHT

Dan Brauer, LL.B., RA

Das Entgelt Dritter – unerkanntes Potenzial für die Insolvenzmasse | 727

## BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

Andreas Weyer, M. Sc., Prof. Dr. Thomas Berndt und Alina Ebin, M.A.

Berichterstattung nach der EU-Taxonomie-VO – Herausforderungen und Handlungsempfehlungen für europäische Nicht-Finanzunternehmen | 747

## ARBEITSRECHT

Dr. Anna Eisele

Das Rechtsfolgensystem bei Fehlern im Massenentlassungsverfahren | 757

**Wirtschaftsrecht**

**Die Woche im Blick**

**Entscheidungen**

- EuGH:** Anordnung der Löschung unrechtmäßig verarbeiteter Daten durch Aufsichtsbehörde eines Mitgliedstaats auch ohne entsprechenden Antrag der betroffenen Person (14.3.2024 – C-46/23)
- BGH:** PIERRE CARDIN (22.2.2024 – I ZR 217/22)
- BGH:** Bestimmung des Geschäftswerts der notariellen Beurkundung der Übertragung eines Geschäftsanteils (6.2.2024 – II ZB 19/22)
- BGH:** Name der Partnerschaft – Nur noch Zusatz „und Partner“ oder „Partnerschaft“ nötig (§ 2 Abs. 1 PartGG) (6.2.2024 – II ZB 23/22)
- BGH:** Art. 15 DSGVO – Kein Anspruch auf Abschriften der Begründungsschreiben samt Anlagen zu PKV-Prämienanpassungen (6.2.2024 – VI ZR 15/23)
- BGH:** Sachhaftung, Wissenszurechnung, Kenntnis vom Insolvenzantrag (8.2.2024 – IX ZR 107/22)
- BGH:** Vollumfängliche Rückzahlung einer Einlage an stillen Gesellschafter als unentgeltliche Leistung (14.12.2023 – IX ZR 10/23)
- OLG Frankfurt a. M.:** Keine Haftung der Bank für Phishing-Angriff (6.12.2023 – 3 U 3/23)
- OLG Hamm:** Keine Veranlassung zur Verfahrenseinleitung bei nicht strafbewehrter Unterlassungserklärung (6.2.2024 – 4 W 22/23)
- OLG München:** Zur Rechtsmissbräuchlichkeit der Berufung auf Legitimationswirkung (24.1.2024 – 23 U 9287/21)
- OLG München:** Wirksamkeit der Abberufung eines Gesellschafters aus wichtigem Grund (25.5.2023 – 23 W 354/23e)

**Gesetzgebung**

- EP:** EU-Lieferketten-RL/CSDDD – Vorläufige Zustimmung des Rechtsausschusses
- EP:** KI-VO verabschiedet

**Aufsatz**

**Dr. Marc Ruttloff, RA, Prof. Dr. Eric Wagner, RA, Dr. Lisa Kappler, RAin, und Florian Schuler, RA**

**Entwaldungsfreie Lieferketten – neue Sorgfaltspflichten für Unternehmen nach der EUDR**

Am 29.6.2023 ist die Verordnung (EU) 2023/1115 vom 31.5.2023 über die Bereitstellung bestimmter Rohstoffe und Erzeugnisse, die mit Entwaldung und Waldschädigung in Verbindung stehen, auf dem Unionsmarkt und ihre Ausfuhr aus der EU (sog. EU Deforestation-free Regulation – „EUDR“) in Kraft getreten. Unternehmen mit Sitz in der EU treffen danach unterschiedliche Sorgfaltspflichten, die sicherstellen sollen, dass auf dem Unionsmarkt bestimmte Rohstoffe nur dann in den Verkehr gebracht oder bereitgestellt oder aus der EU ausgeführt werden können, wenn diese „entwaldungsfrei“ sind. Anlass genug, diese besonderen Sorgfaltspflichten in der Lieferkette zu beleuchten und mit den allgemeinen Anforderungen des LkSG zu vergleichen.

**Entscheidungen**

- BGH:** Insolvenzverfahren und Auseinandersetzung einer Erbengemeinschaft (28.9.2023 – IX ZA 14/23) 717
- OLG Stuttgart:** Embargo-VO – Zur Verweigerung der Ausführung von Zahlungsaufträgen (7.2.2024 – 9 U 6/24 – dazu BB-Kommentar von **Dr. Simon Grieser, RA, und Maren Collmann, LL.B., RAin**) 718

**Steuerrecht**

**Die Woche im Blick**

**Entscheidungen**

- EuGH-Schlussanträge:** Verwaltung von Anlagevermögen – Begriff – Vergleichbarkeit mit einem OGAW – Rentenfonds – Investitionsrisiko der Anleger (Niederländisches Vorabentscheidungsersuchen) (14.3.2024 – verb. Rs. C-639/22 bis C-644/22)
- BFH:** Einbringungsbedingter Übergang des Gewerbeverlustes von einer Kapitalgesellschaft auf eine Personengesellschaft (1.2.2024 – IV R 26/21)
- BFH:** Erweiterte Kürzung – Sondernutzungsrechte; Betriebsverpachtung (19.12.2023 – IV R 5/21)
- BFH:** Unzulässigkeit einer gemeinsam abgestimmten Überdenkung durch mehrere Prüfer im Überdenkungsverfahren (21.11.2023 – VII R 15/21)
- BFH:** Zur Entstehung und Erhebung der Tabaksteuer bei einem Zigarettenschmuggel durch mehrere Mitgliedstaaten (12.12.2023 – VII R 6/21)
- BFH:** Zu den Voraussetzungen einer innergemeinschaftlichen Anschlusslieferung (21.11.2023 – VII R 10/21)
- BFH:** Darlegung fehlender Gewinnerzielungsabsicht beim Steuerabzug für das Honorar ausländischer Künstler – Unionsrechts- und Verfassungsmäßigkeit des Steuerabzugs (25.10.2023 – I R 35/21)
- BFH:** Zur Anfechtbarkeit von unter den Pfändungsgrenzen liegenden Lohnzahlungen des Arbeitgebers auf ein geliehenes Konto (21.11.2023 – VII R 11/20)
- BFH:** Rückabwicklung eines Verbraucherdarlehensvertrags (7.11.2023 – VIII R 16/22)
- BFH:** Geltendmachung der Energiepreispauschale durch Abgabe der Einkommensteuererklärung (29.2.2024 – VI S 24/23)

**Aufsatz**

**Dan Brauer, LL.B., RA**

**Das Entgelt Dritter – unerkanntes Potenzial für die Insolvenzmasse**

Der Blick des Insolvenzverwalters konzentriert sich häufig auf die Aktiva des Insolvenzschuldners. Die Rechtsprechung des BFH zeigt jedoch, dass sich auch der Blick auf die Passiva lohnt, denn Zahlungen Dritter auf umsatzsteuertragende Verbindlichkeiten des Insolvenzschuldners gewinnen für die Insolvenzmasse besondere Bedeutung. Das gilt umso mehr, da die Rechtsprechung des EuGH ein zunehmend liberales Bild bei der Anerkennung von Zahlungen Dritter als umsatzsteuerliches Entgelt zeichnet.

**Entscheidungen**

- BFH:** Übergang von der Zusammenveranlagung zur Einzelveranlagung während des Klageverfahrens (25.10.2023 – I R 38/20) 733
- BFH:** Jastrowsche Klausel im Berliner Testament – Besteuerung eines betagten Vermächtnisses (11.10.2023 – II R 34/20) 735
- FG Köln:** EuGH-Vorlage – höhere Schenkungsteuer für die Errichtung einer ausländischen Familienstiftung europarechtswidrig (30.11.2023 – 7 K 217/21) 738

**Neuerscheinung Buch**

Deubert/Lewe/Buchholz  
**Beteiligungsbewertung im handelsrechtlichen Jahresabschluss**  
**Abbildung in der Handels- und Steuerbilanz**  
 1. Auflage 2024 | Betriebs-Berater Schriftenreihe  
 Wirtschaftsrecht | 253 Seiten | Softcover | € 89,-  
 ISBN: 978-3-8005-1822-7 | Infos unter: <https://shop.ruw.de/>



## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

#### Rechnungslegung

**IASB:** Vorgeschlagene Änderungen an IFRS 3 und IAS 36

**EFRAG:** Übersetzungen der VSME ED

**JURI:** Vorläufige Zustimmung zur CSDDD

**DRSC:** Anregungen für Gesetzesanpassungen bzw. Klarstellungen beim MinStG

**BMJ:** Bürokratienteilungsgesetz IV vom Bundeskabinett beschlossen

#### Wirtschaftsprüfung

**IDW:** Stellungnahme zum ESMA-Entwurf von Leitlinien zur Überwachung der Nachhaltigkeitsberichterstattung

**IDW:** Fit für Nachhaltigkeitsregulierungen mit der neuen IDW-Podcast-Reihe

**IDW:** Neues Positionspapier Trendwatch zur Krankenhausfinanzierung

**IDW:** Verabschiedete Fassung des 3. NKFVG NRW

#### Betriebswirtschaft

**Mercer:** Deckungsgrad bei den Pensionsverpflichtungen im DAX 40 bleibt fast auf dem Rekordniveau des Vorjahres

**Ifo:** Homeoffice könnte Büroflächenbedarf um 12 % senken

### Aufsatz

**Andreas Weyer, M.Sc., Prof. Dr. Thomas Berndt und Alina Ebin, M.A.**

#### Berichterstattung nach der EU-Taxonomie-VO – Herausforderungen und Handlungsempfehlungen für europäische Nicht-Finanzunternehmen

Die zur Abgabe einer (konsolidierten) nichtfinanziellen Erklärung verpflichteten europäischen Nicht-Finanzunternehmen haben bereits zum zweiten Mal Informationen zur ökologischen Nachhaltigkeit ihrer Wirtschaftstätigkeiten nach den Vorgaben der EU-Taxonomie-Verordnung (VO) veröffentlicht. Nach einem einleitenden Überblick zu den Anforderungen der EU-Taxonomie-VO stellt der Beitrag die Taxonomieangaben europäischer Nicht-Finanzunternehmen aus den Berichtsjahren 2022 und 2023 gegenüber und liefert somit erste Erkenntnisse zur Wirksamkeit der Berichtspflichten. Anschließend erläutert er die wesentlichen Herausforderungen, denen Unternehmen bei der Erstellung ihrer Taxonomieberichte gegenüberstehen und entwickelt aufbauend darauf Handlungsempfehlungen für Berichtsteller. Eine kritische Würdigung der Ergebnisse schließt den Beitrag ab.

### Entscheidung

**BGH:** Passiver Kapitalverrechnungsposten stellt auch dann Abzugskapital dar, wenn er auf die Zuordnung des Eigenkapitals durch Schlüsselung auf die einzelnen Tätigkeitsbereiche des Unternehmens zurückzuführen ist

(19.12.2023 – EnVR 9/21 – dazu BB-Kommentar von

**Prof. Dr. André Meyer, LL.M. Taxation)**

745

747

752

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BAG:** Auskunftsansprüche gegen gemeinsame Einrichtungen der Tarifvertragsparteien – Öffentlichkeitsarbeit (13.3.2024 – 10 AZR 117/23)

**BAG:** Betriebliches Ruhegeld – Anhebung der gesetzlichen Regelaltersgrenze – Veränderungssperre/Festschreibeeffekt – vorzeitige Inanspruchnahme – versicherungsmathematischer Abschlag (21.11.2023 – 3 AZR 1/23)

**BAG:** Unstatthafte Beschwerde gegen Beschluss des Landesarbeitsgerichts zur Festsetzung der Gerichtsgebühren für das Berufungsverfahren – unzulässige Vorlage an das Bundesarbeitsgericht (16.1.2024 – 2 AZB 27/23)

**BAG:** Befangenheitsantrag – Beschlussunfähigkeit des LAG – Zuständigkeit des zunächst höheren Gerichts (16.1.2024 – 8 AS 17/23)

**Hessisches LAG:** Eilantrag der Bahn auf Untersagung des GDL-Streiks zurückgewiesen (12.3.2024 – 10 GLa 229/24)

**LAG Nürnberg:** Kündigung – Schriftform – arbeitnehmerähnliche Person – Urlaubsabgeltung (20.10.2023 – 8 Sa 147/23)

**LAG Nürnberg:** Kostenfestsetzungsverfahren – Verfahrensgebühr bei Erstellung eines Schriftsatzentwurfs (29.12.2023 – 4 Ta 101/23)

### Aufsatz

**Dr. Anna Eisele**

#### Das Rechtsfolgensystem bei Fehlern im Massenentlassungsverfahren

Steigende Zinsen und Rohstoffpreise sowie eine schwache Konjunktur stellen viele Unternehmen derzeit vor große Herausforderungen. Restrukturierungsmaßnahmen und damit einhergehende Kündigungen einer Vielzahl von Arbeitsverhältnissen sind zum Teil die Folge. Überschreitet die Anzahl der zu kündigenden Arbeitnehmer dabei innerhalb von 30 Kalendertagen bestimmte Grenzwerte, greifen grundsätzlich die aufgrund der EU-Massenentlassungsrichtlinie eingeführten Regelungen der §§ 17 ff. KSchG. Der Beitrag erläutert das bisherige Rechtsfolgensystem der herrschenden Meinung bei Fehlern im Massenentlassungsverfahren sowie den insofern neuen Ansatz des 6. Senats des BAG aus seinem Beschluss vom 14.12.2023 (6 AZR 157/ 22 (B)). Dabei wird vor allem letzterer Ansatz kritisch bewertet und ein alternatives Konzept für den rechtlichen Umgang mit Fehlern im Massenentlassungsverfahren aufgezeigt.

### Entscheidung

**ArbG Hamburg:** Einstweiliger Rechtsschutz – Verbot des Einsatzes von ChatGPT und KI

(16.1.2024 – 24 BVGa 1/24 – dazu BB-Kommentar von

**Lisa-Lorraine Christ, LL.M. (Galway), RAin)**

755

757

764

### Neuerscheinung Buch

Deubert/Lewe/Buchholz

**Beteiligungsbewertung im handelsrechtlichen Jahresabschluss**

**Abbildung in der Handels- und Steuerbilanz**

1. Auflage 2024 | Betriebs-Berater Schriftenreihe

Wirtschaftsrecht | 253 Seiten | Softcover | € 89,-

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

### Die Erste Seite

**Alexander R. Zumkeller, MBA, RA**

**Arbeitsrechtliche Neuerungen – es ist Zeit!**

**Impressum/Vorschau**

VIII

1/2024

S. 1–88, ART.-NR. 1–9

März 2024

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-2110

ZfV

ZEITSCHRIFT FÜR VERWALTUNG

Herausgeber: Thomas Kröll/Georg Lienbacher/ Matthias Lukan/Erich Pürgy

Neuer Herausgeber:

Univ.-Prof. Dr. Matthias Lukan

### ABHANDLUNGEN

- » **Martin Köhler:** Verwaltungsgerichte im Spannungsfeld zwischen Verwaltung und Gerichtsbarkeit
- » **Sebastian Lendl:** Verwaltungsrechtliche Fragestellungen des Habilitationsverfahrens

### RECHTSPRECHUNGSBERICHTE

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



## EDITORIAL

<b>Thomas Kröll/Georg Lienbacher/Erich Pürgy</b>	3
--------------------------------------------------	---

## ABHANDLUNGEN

<b>Martin Köhler:</b> Verwaltungsgerichte im Spannungsfeld zwischen Verwaltung und Gerichtsbarkeit	4
<b>Sebastian Lendl:</b> Verwaltungsrechtliche Fragestellungen des Habilitationsverfahrens	19

## TAGUNGSBERICHTE

<b>Lukas Bono Berger/Emma Frixeder:</b> 13. Tagung der österreichischen Assistentinnen und Assistenten des Öffentlichen Rechts 2023	28
<b>Lisa Müllner:</b> Tagung der Arbeitsgemeinschaft „Künstliche Intelligenz und Menschenrechte“ der Österreichischen Forschungsgemeinschaft	32

## RECHTSPRECHUNGSBERICHTE

<b>Thomas Kröll:</b> Rechtsprechungsbericht: Verfassungsgerichtshof und Unionsgerichte	34
<b>Harald Eberhard/Christian Ranacher/Martina Weinhandl-Haider:</b> Rechtsprechungsbericht: Landesverwaltungsgerichte, Bundesverwaltungsgericht und Verwaltungsgerichtshof	57

## FACHLITERATUR

<b>Herrmann Hill/Veith Mehde</b> (Hrsg), Herausforderungen für das Verwaltungsrecht, Schriftenreihe der Deutschen Universität für Verwaltungswissenschaften Speyer (Arno Kahl)	85
<b>Hans Peter Zierl/Michaela Schweighofer/Sabine Wimberger</b> (Hrsg), Erwachsenenschutzrecht, Praxiskommentar (Johannes Fischer)	87

D3-2154

# BayVBl. 7/2024

## Bayerische Verwaltungsblätter

Zeitschrift für öffentliches Recht und öffentliche Verwaltung

### Herausgeber

*Andrea Breit*, Präsidentin des Bayerischen Verwaltungsgerichtshofs

*Dr. Markus 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 Széchenyi M.A.*, Leitender Regierungsdirektor, Regierung von Oberfranken, Bayreuth

BayVBl.  
online

bayvbl.  
boorberg.de

## Aus dem Inhalt

- 217 **Gass** Zuwendungen und Vergaberecht – aktuelle Vorgaben in Bayern, schwere Vergabeverstöße und Ermessensausübung nach der Rückforderungsrichtlinie
- 222 **Hofmann** Zur Dogmatik waffenrechtlicher Zuverlässigkeitsprognosen
- 227 **BayVerfGH** Popularklage; Wiederholung; Wandel der Lebensverhältnisse oder der allgemeinen Rechtsauffassung; Verbot der Unterstützung verschiedener Wahlvorschläge
- 229 **BayVGH** Einbruch; Waffenschränk; keine Aufbruchspuren; unterlassene Nachschau; Zuverlässigkeit
- 240 **BVerwG** Verwertbarkeit; Alteintragungen; Fahrerlaubnisentziehung; Fahreignungs-Bewertungssystem



**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

### Abhandlungen

Gass, Zuwendungen und Vergaberecht – aktuelle Vorgaben in Bayern, schwere Vergabeverstöße und Ermessensausübung nach der Rückforderungsrichtlinie — 217

Hofmann, Zur Dogmatik waffenrechtlicher Zuverlässigkeitsprognosen — 222

### Ausbildung und Prüfung

Aufgabe 9 der Zweiten Juristischen Staatsprüfung 2019/2 (Koehl) — 245

### Literatur

Klein, Der Jurist Goethe (Schöbel) — 249

### Notizen

Nachrichten, Blick auf Europa — II

Rechtsprechung — III

Veranstaltung, Vorschau, Impressum — IV

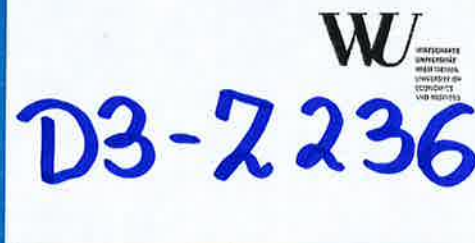
### Rechtsprechung

<b>BayVerfGH</b>	E.v. 21.12.2023	<b>Vf. 22-VII-19</b>	Popularklage; Wiederholung; neuer Antrag; grundlegender Wandel der Lebensverhältnisse oder der allgemeinen Rechtsauffassung; neue rechtliche Gesichtspunkte oder neue Tatsachen; Verbot; Unterstützung; verschiedene Wahlvorschläge; neue Wahlvorschlagsträger — 227
<b>BayVGH</b>	B.v. 20.04.2023	<b>24 CS 23.495</b>	Entwendung aus dem Waffenschrank; keine Aufbruchspuren; unterlassene Nachschau nach der Feststellung eines Einbruchs; Bildung des Zahlencodes aus dem Geburtsdatum eines Familienmitglieds; nicht sorgfältiger oder nicht sachgemäßer Umgang mit Waffen oder Munition; nicht sorgfältige Verwahrung von Waffen oder Munition; Zuverlässigkeit; personenbezogene Prognose — 229
	U.v. 30.10.2023	<b>20 B 22.2100</b>	Ergänzungsbeitrag für die Wasserversorgung; Geschossflächenmehrung; Entstehen der sachlichen Beitragspflicht; Festsetzungsverjährung — 233
	B.v. 07.11.2023	<b>23 ZB 20.654</b>	Amtliche Feststellung einer Salmonelleninfektion; Beprobung mit „Sockentupfern“; Verifizierungsuntersuchung — 236
<b>BVerwG</b>	U.v. 30.08.2023	<b>3 C 15.22</b>	Verwertbarkeit; Alteintragungen; Fahrerlaubnisentziehung; Fahreignungs-Bewertungssystem — 240
<b>Wissenswertes für den Rechtsanwalt</b>			
<b>BayVGH</b>	B.v. 12.12.2023	<b>22 C 23.1871</b>	Streitwertbeschwerde; Klagerücknahme; Aktenvorlage nach Einstellung des Verfahrens; Abhilfeverfahren — 244



6892

27. März 2024



# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

### THEMA

» **Evelin Polat:** Investieren in die Zukunft: Die Rolle der psychischen Gesundheit für nachhaltigen Unternehmenserfolg

### RECHTSPRECHUNG

- » Anfechtung einer im Gegenzug zur Rücknahme der Entlassung vereinbarten einvernehmlichen Auflösung
- » Entlassung eines BR-Mitglieds wegen Einbehaltung von Mitarbeitergeldern
- » Entlassung nach aggressivem Verhalten gegenüber Geschäftsführerin
- » Vibrationsbedingte Durchblutungsstörungen an den Händen als Berufskrankheit
- » Infektion mit COVID-19 im Büro ist kein Arbeitsunfall
- » BFG: Tauchmedizin-Workshop auf den Malediven
- » BFG: Werbungskosten einer HTL-Lehrerin iZm Home-Schooling

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – HUMAN RESOURCES****Evelin Polat: Investieren in die Zukunft: Die Rolle der psychischen Gesundheit für nachhaltigen Unternehmenserfolg** 3

Die Förderung der psychischen Gesundheit am Arbeitsplatz geht weit über eine ethische Verantwortung hinaus; sie ist ein kluger, strategischer Schachzug für jedes Unternehmen, das auf Nachhaltigkeit und Erfolg setzt. In einem Arbeitsklima, das von hohen Anforderungen und ständigem Wandel geprägt ist, wird die mentale Stärke der Mitarbeiter zum zentralen Pfeiler der Unternehmensperformance. Der aktuelle Themenbeitrag von *Evelin Polat*, B.Sc., M.A. befasst sich mit verschiedenen Ansätzen und bewährten Praktiken, die Unternehmen dabei unterstützen, die psychische Gesundheit ihrer Mitarbeiter zu stärken und gleichzeitig eine positive Unternehmenskultur zu fördern.

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

Anfechtung einer im Gegenzug zur Rücknahme der Entlassung vereinbarten einvernehmlichen Auflösung	7
Entlassung wegen mehrmonatigen Entzugs einer notwendigen behördlichen Berechtigung	8
Entlassung eines BR-Mitglieds wegen Einbehaltung von Mitarbeitergeldern	9
Entlassung nach aggressivem Verhalten gegenüber Geschäftsführerin	10
Löschen von E-Mails – kein Entlassungsgrund	11
Kennntnis der Datenschutzbeauftragten von Entlassungsgrund	11

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Vibrationsbedingte Durchblutungsstörungen an den Händen als Berufskrankheit	11
Infektion mit COVID-19 im Büro ist kein Arbeitsunfall	12
Unfall eines Polizisten beim Mountainbiken – kein UV-Schutz	14
Bildung der Bemessungsgrundlage für Versehrtenrente nach Billigkeit	15

**» STEUERRECHT**

BFG: Tauchmedizin-Workshop auf den Malediven	16
BFG: Werbungskosten einer HTL-Lehrerin iZm Home-Schooling	17
BFG: Kosten für Gleitsichtbrille nicht abzugsfähig	19

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

**IMPRESSUM**

6

**D3-276**

# ZfRfV



## Zeitschrift für Europarecht, Internationales Privatrecht & Rechtsvergleichung

### Beiträge

**EuGH postuliert Notwendigkeit der Güterabwägung vor  
Aberkennung der Flüchtlingseigenschaft sowie ein Verbot der  
Rückkehrentscheidung bei dauerhaftem Durchsetzungshindernis**

Manuel Neusiedler

**EuErbVO: Rechtswahl auch bei vorrangigen Abkommen mit  
Drittstaaten?**

Claudia Rudolf

**Schweizerische Gesellschafter von EU-Kapitalgesellschaften  
und ihr unionsrechtlicher Anspruch auf Erstattung von  
Quellensteuer und Aufwandsabzug bei Dividenden**

Thomas Kollruss

### EuGH - Rechtsprechung

**Missbräuchliche Klausel in einem durch die Familienwohnung  
gesicherten Verbraucherkreditvertrag**

**Bekämpfung rechtswidriger Inhalte im Internet**

### Leitsatzkartei

**Ausnahmen zum Verbraucherstatut**

# Inhalt

## Editorial

- Nicht-medizinisch unterstützte Fortpflanzung – die österreichische Lösung ..... 1  
*Helmut Ofner*

## Europarecht

### Beitrag

- EuGH postuliert Notwendigkeit der Güterabwägung vor Aberkennung der Flüchtlingseigenschaft sowie ein Verbot der Rückkehrentscheidung bei dauerhaftem Durchsetzungshindernis ..... 11  
 zugleich eine Besprechung von EuGH 6. 7. 2023, C-663/21, *BFA/AA*  
*Manuel Neusiedler*

### Union aktuell ..... 10

### Rechtsprechung

- EuGH weist das von *Wizz Air* eingelegte Rechtsmittel gegen von Rumänien gewährte Rettungsbeihilfe zurück ... Wettbewerbsrecht EuGH 11. 1. 2024, C-440/22 P, *Wizz Air Hungary/Kommission*, ECLI:EU:C:2024:26 ..... 16
- Gewalt gegen Frauen: Voraussetzungen für die Gewährung internationalen Schutzes ..... 16  
**Raum der Freiheit, der Sicherheit und des Rechts**  
 EuGH 16. 1. 2024, C-621/21, *Intervyuirasht organ na DAB pri MS* (Frauen als Opfer häuslicher Gewalt), ECLI:EU:C:2024:47
- Energieverbrauchskennzeichnung von Staubsaugern: EuGH weist Schadenersatzklage von *Dyson* endgültig ab Außervertragliche Haftung der Europäischen Union; Schadenersatz EuGH 11. 1. 2024, C-122/22 P, *Dyson ua/Kommission*, ECLI:EU:C:2024:11 ..... 17
- Ein parlamentarischer Untersuchungsausschuss muss grundsätzlich die Datenschutz-GrundVO einhalten ..... 18  
**Datenschutzrecht** EuGH 16. 1. 2024, C-33/22, *Österreichische Datenschutzbehörde*, ECLI:EU:C:2024:46
- Beendigung des Fusionsvertrags *UPS-TNT*: Die von der EK begangene Unregelmäßigkeit ist nicht die entscheidende Ursache für den Gewinn, der *UPS* entgangen sein soll, und rechtfertigt es daher nicht, das Unternehmen zu entschädigen Außervertragliche Haftung der Europäischen Union; Schadenersatz EuGH 21. 12. 2023, C-297/22 P, *United Parcel Service/Kommission*, ECLI:EU:C:2023:1027 ..... 19
- Europäische Staatsanwaltschaft: EuGH erläutert die Ausübung gerichtlicher Kontrolle über grenzüberschreitende Ermittlungsmaßnahmen durch die nationalen Gerichte ..... 19  
**Raum der Freiheit, der Sicherheit und des Rechts**  
 EuGH 21. 12. 2023, C-281/22, *GK. ua* (Europäische Staatsanwaltschaft), ECLI:EU:C:2023:1018

- Europäischer Haftbefehl: Die Übergabe einer gesuchten Person darf nicht allein deshalb abgelehnt werden, weil sie Mutter von Kleinkindern ist ..... 20  
**Raum der Freiheit, der Sicherheit und des Rechts**  
 EuGH 21. 12. 2023, C-261/22, *GN* (Ablehnung aus Gründen des Kindeswohls), ECLI:EU:C:2023:1017

- Polnisches Justizsystem: Ein Spruchkörper der Kammer für außerordentliche Überprüfung und öffentliche Angelegenheiten des Obersten Gerichts ist kein unabhängiges, unparteiisches und zuvor durch Gesetz errichtetes Gericht ..... 21  
**Institutionelles Europarecht** EuGH 21. 12. 2023, C-718/21, *Krajowa Rada Sądownictwa* (Verbleib eines Richters im Amt), ECLI:EU:C:2023:1015

- Missbräuchliche Klausel in einem durch die Familienwohnung gesicherten Verbrauchervertrag: Das Gericht hat zu beurteilen, ob die dem Gewerbetreibenden eingeräumte Möglichkeit, das gesamte Darlehen fällig zu stellen, in einem angemessenen Verhältnis zur Schwere der Pflichtverletzung des Verbrauchers steht ..... 22  
**Grundrechte** EuGH 9. 9. 2023, C-598/21, *Všeobecná úverová banka*, ECLI:EU:C:2023:845

- Bekämpfung rechtswidriger Inhalte im Internet: Ein MS darf einem Anbieter einer Kommunikationsplattform, der in einem anderen MS niedergelassen ist, keine generell-abstrakten Verpflichtungen auferlegen ..... 22  
**Niederlassungsfreiheit** EuGH 9. 11. 2023, C-376/22, *Google Ireland ua*, ECLI:EU:C:2023:835

- Vorweggenommene Beförderungsverweigerung: Fluggäste haben selbst dann einen Anspruch auf eine Ausgleichszahlung, wenn sie sich nicht zur Abfertigung eingefunden haben und mindestens zwei Wochen vor der planmäßigen Abflugzeit über die Beförderungsverweigerung unterrichtet wurden ..... 23  
**Verkehr** EuGH 26. 10. 2023, C-238/22, *LATAM Airlines Group*, ECLI:EU:C:2023:815

- Schutz personenbezogener Daten: Ein Patient hat das Recht, unentgeltlich eine erste Kopie seiner Patientenakte zu erhalten ..... 24  
**Verarbeitung personenbezogener Daten** EuGH 26. 10. 2023, C-307/22, *FT* (Kopie der Patientenakte), ECLI:EU:C:2023:811

- Arbeitszeit: Teilzeitbeschäftigte dürfen nicht schlechter behandelt werden, wenn es darum geht, eine erhöhte Vergütung wegen Überschreitung einer bestimmten Zahl an Arbeitsstunden zu erhalten ..... 24  
**Sozialpolitik** EuGH 19. 10. 2023, C-660/20, *Lufthansa CityLine*, ECLI:EU:C:2023:789

- Ein Verbraucher hat ein einziges Mal das Recht, ein im Fernabsatz abgeschlossenes Abonnement, das anfangs kostenlos ist und sich automatisch verlängert, zu widerrufen ..... 25  
**Verbraucherschutz** EuGH 5. 10. 2023, C-565/22, *Sofatutor*, ECLI:EU:C:2023:735

# Internationales und vergleichendes Privat- und Zivilverfahrensrecht



## Beiträge

► **EuErbVO: Rechtswahl auch bei vorrangigen Abkommen mit Drittstaaten?** ..... 26  
*Überlegungen aus Anlass der Entscheidung EuGH C-21/22, OP Claudia Rudolf*

► **Schweizerische Gesellschafter von EU-Kapitalgesellschaften und ihr unionsrechtlicher Anspruch auf Erstattung von Quellensteuer und Aufwandsabzug bei Dividenden** ..... 34  
*Thomas Kollruss*

## Leitsatzkartei

► **Anknüpfung von Schadenersatzansprüchen externer Gesellschaftsgläubiger** ..... 44  
*Internationales Deliktsrecht OGH 19. 10. 2023, 5 Ob 110/23x*

► **Ehegüterrechtsstatut nach IPRG** ..... 45  
*Internationales Scheidungsrecht OGH 23. 10. 2023, 1 Ob 113/23h (Helmut Ofner)*

► **Zur Formgültigkeit von Verträgen** ..... 45  
*Internationales Vertragsrecht OGH 24. 10. 2023, 5 Ob 80/23k*

► **Keine Erbantrittserklärung bei Anwendung deutschen Erbrechts** ..... 45  
*Internationales Erbrecht OGH 25. 10. 2023, 2 Ob 201/23g*

► **Zur Aufklärungspflicht über das Günstigkeitsprinzip nach der Klausel-RL** ..... 46  
*Europäisches Verbraucherrecht OGH 21. 11. 2023, 4 Ob 222/22h*

► **Ausnahmen zum Verbraucherstatut – Dienstleistungen „ausschließlich“ außerhalb des Verbraucherstaats** ..... 46  
*Internationales Verbraucherrecht OGH 11. 12. 2023, 7 Ob 155/23d (Helmut Ofner)*

Impressum auf der 2. Umschlagseite

## Beilage

Jahresregister 2023

5/2024

S. 81–100, ART.-NR. 138–175

März 2024

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-277

# Zak

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

Herausgeber: Georg E. Kodek, Matthias Neumayr

**SCHWERPUNKT**

Besitzstörung

## THEMA

- » **Clara Binderlehner/Matthias Wachter:** Besitzstörung auf Parkplätzen – ein Überblick
- » **Georg E. Kodek:** Besitzstörung als „Kostenfalle“? – Zu den Grenzen des Besitzschutzanspruchs

## GESETZGEBUNG

- » Aktuelle Gesetzesvorhaben
- » Haftungsrechts-Änderungsgesetz 2024

## RECHTSPRECHUNG

- » Vorausvermächtnis des Wohnrechts kein zwingendes Hindernis für die Zivilteilung der Liegenschaft
- » Erhaltungspflicht des Vermieters für die gesamte Heizungsanlage der Wohnung
- » Keine Verweigerung von Aktenkopien wegen fehlender personeller Ressourcen

**Zak 5/2024**

20. Jahrgang, 25. März 2024



## INHALTSVERZEICHNIS

**IN ALLER KÜRZE**

83

**THEMA**

<b>Clara Binderlehner/Matthias Wachter:</b> Besitzstörung auf Parkplätzen – ein Überblick	84
<b>Georg E. Kodek:</b> Besitzstörung als „Kostenfälle“? – Zu den Grenzen des Besitzschutzanspruchs	87

**GESETZGEBUNG**

Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 21. 3. 2024)	91
Haftungsrechts-Änderungsgesetz 2024	91

**RECHTSPRECHUNG****» FAMILIENRECHT**

Erwachsenenvertretung und kraftfahrrechtliche Pflichten	92
---------------------------------------------------------	----

**» SACHENRECHT**

Nichtigkeit eines Baurechtsvertrags über einen Gebäudeteil	93
Keine Abschreibung eines Liegenschaftsteils ohne Zustimmung der anderen Miteigentümer	93

**» ERBRECHT**

Keine Akteneinsicht in den Handakt des Gerichtskommissärs	93
Fortsetzungsantrag des Verlassenschaftskurators in ruhendem Verfahren als genehmigungspflichtige Vertretungshandlung	94
Vorausvermächtnis des Wohnrechts kein zwingendes Hindernis für die Zivilteilung der Liegenschaft	94

**» SCHULDRECHT**

Geschäftsunfähigkeit wegen Spiel- oder Wettsucht	94
Gebrauchtwagenkauf – Irrtumsanfechtung wegen reparierter Parkschäden	95
Abgasskandal – kein Rechtsmangel	95
Abgasskandal – Beweislastverteilung bezüglich Beseitigung der Abschalteinrichtung	95
Abgasskandal – Benützungsentgelt und Vergütungszinsen nach Wandlung	95
Verzugszinsen trotz Verjährung von Vergütungszinsen	96
Anwendung des Rechts des Kanzleiorts auf den Anwaltsvertrag	96

**» MIET- UND WOHNRECHT**

Kontrolle von Mietvertragsklauseln im MRG-Vollanwendungsbereich	96
Zinsminderung bei einem umsatzabhängigen Bestandzins	97
Erhaltungspflicht des Vermieters für die gesamte Heizungsanlage der Wohnung	97
Fortsetzung des Mietverhältnisses nach erfolgter Aufhebung durch den Vermieter	97
Vereinbarung des Ruhens eines mietrechtlichen Außerstreitverfahrens	98

## INHALTSVERZEICHNIS/IMPRESSUM

## »SCHADENERSATZ

Abgasskandal – Schadenersatz trotz Weiterveräußerung des Fahrzeugs	98
Abgasskandal – lineare Berechnung des Benützungsentgelts auch bei seltener Benützung	98
Verjährung von Ersatzansprüchen für laufend eintretende Schäden in drei Jahren trotz Feststellungsurteils	99

## »VERFAHRENSRECHT

Keine Verweigerung von Aktenkopien wegen fehlender personeller Ressourcen	99
Keine Anfechtung eines Übergabeauftrags wegen falscher Rechtsmittelbelehrung	99

## »EXEKUTIONSRECHT

Rechtsmittelfrist im Vollstreckbarerklärungsverfahren	99
-------------------------------------------------------	----

## LITERATURÜBERSICHT

100

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

**Herausgeber:**

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

**Redaktion:**

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

**Impressum:**

Offenlegung gemäß § 25 MedienG:

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

**Lektorat und Autor:innenbetreuung:**

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

**Abonnent:innenservice:**

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

**Anzeigen & Mediadaten:**

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

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

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

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



ÖSTERREICHISCHES

# Anwalts blatt



WU  
D3-Z121

## 101 ABHANDLUNGEN

Zum Rechnungslegungsbegehren und dessen Ausgestaltungsmöglichkeiten in familienrechtlichen Streitigkeiten

Schmerzensgeldbemessung durch die medizinischen Sachverständigen – ein Auslaufmodell?

## 112 IM GESPRÄCH

Dr. Erich Dietachmair – Neues aus dem OLG-Sprengel Linz

## 100 3 FRAGEN AN ...

Mag.<sup>a</sup> Susanne Mortimore



# Inhalt 02\_2024

- 89 Editorial
- 91 Wichtige Informationen
- 92 Recht kurz & bündig
- 96 Europarecht kurz & bündig
- 98 Europa aktuell
- 100 3 Fragen an ...
- 142 Inserate
- 144 Indexzahlen
- 144 Impressum

## AUTORINNEN UND AUTOREN DIESER AUSGABE:

RA Dr. Manfred Ainedter, Wien  
 Dr. René Sebastian Bauer, Salzburg  
 RA Mag. Gerold Beneder, Wien  
 RA Dr. Michael Buresch, Wien  
 RA Dr. Bernhard Fink, Klagenfurt  
 RA Mag. Franz Galla, Wien  
 RA Mag. Ronald Geppl, Wien  
 Dr.<sup>in</sup> Andrea Goger, RAK Steiermark  
 RA Dr. Rainer Hable, M.Sc. (LSE), Wien  
 Mag.<sup>a</sup> Ursula Koch, ÖRAK  
 Mag.<sup>a</sup> Jessica König, ÖRAK Büro Brüssel  
 Mag.<sup>a</sup> Susanne Laggner-Primosch, RAK Kärnten  
 Mag. Christian Moser, ÖRAK  
 RA Mag. Paulus Papst, Graz  
 Mag. Dr. Sergio Pollak, Linz  
 RA Dr. Ullrich Saurer, Graz  
 RA<sup>in</sup> Dr.<sup>in</sup> Geertje Tutschka, Salzburg  
 Markus Weiss, MBA, Igls

## 101 ABHANDLUNGEN

- 102 Zum Rechnungslegungsbegehren und dessen Ausgestaltungsmöglichkeiten in familienrechtlichen Streitigkeiten  
*Paulus Papst*
- 104 Schmerzgeldbemessung durch die medizinischen Sachverständigen – ein Auslaufmodell?  
*René Sebastian Bauer*

## 111 SERVICE

- 112 Im Gespräch



Dr. Erich Dietachmair Foto: privat

- 115 Legal Tech & Digitalisierung
- 117 Strategie & Prozessmanagement
- 119 Termine
- 120 Chronik
- 122 Aus- und Fortbildung
- 128 Rezensionen
- 135 Zeitschriftenübersicht

## 139 RECHTSPRECHUNG

- 140 Doppelvertretung
- 141 Disziplinarverfahrensrecht

## Aktuelle Informationen aus dem Arbeitsrecht und Sozialrecht

### ENTSCHEIDUNGEN

**Abweisung einer nicht unverzüglich eingebrachten Klage auf nachträgliche gerichtliche Zustimmung zur Entlassung eines Betriebsratsmitglieds bzw Mitglieds des Wahlvorstands**

OGH 13.12.2023, 8 ObA 73/23b

**Zeitguthaben für Nachtschwerarbeit stehen auch im Falle einer Dienstverhinderung infolge Krankheit**

OGH 18.12.2023, 9 ObA 34/23z

**Die Differenzierung zwischen in- und ausländischen Vortätigkeiten bei der Festsetzung des Vorrückungstichtags ist verfassungskonform**

OGH 17.11.2023, 8 ObA 67/23w

**COVID-19-Infektion von externer Schulpsychologin – Berufskrankheit?**

OGH 21.11.2023, 10 ObS 39/23t

**Möglichkeit der Einschulung in einen zumutbaren Verweisungsberuf schließt Anspruch auf Rehabilitationsgeld aus**

OGH 31.10.2023, 10 ObS 77/23f

### AUS DER PRAXIS – FÜR DIE PRAXIS

**Whistleblowing – ein Blick in die Praxis**

MICHAEL GOGOLA/DOMINIK FREYNHOFER

**Probleme bei einer Erwerbstätigkeit neben der Waisenpension**

MAXIMILIAN WIELANDER

### AKTUELLE SOZIALPOLITIK

**Sanktionen im Arbeitslosenversicherungsrecht – Verwaltungspraxis ohne gesetzliche Grundlage**

KEVIN FREDY HINTERBERGER/BIRGIT SDOUTZ

### Schriftleitung

ELIAS FELTEN, WOLFGANG KOZAK, RUDOLF MOSLER

### Wissenschaftlicher Beirat

HON.-PROF. DR. JOSEF CERNY

MITGLIED DES VFGH RA.<sup>IN</sup> HON.-PROF.<sup>IN</sup> DR.<sup>IN</sup> SIEGLINDE GAHLEITNER

BM AD GEN.-DIR. AD DR. WALTER GEPPERT

EM. O.UNIV.-PROF. DR. KONRAD GRILLBERGER

AO. UNIV.-PROF. MAG. DR. MARTIN GRUBER-RISAK

EM. O.UNIV.-PROF. DR. PETER JABORNEGG

HOFRÄTIN DES VWGH HON.-PROF.<sup>IN</sup> DR.<sup>IN</sup> ANGELA JULCHER

UNIV.-PROF. IR MMAG. DDR. DR. HC. GÜNTHER LÖSCHNIGG

SEN.-PRÄS. DES VWGH IR MITGLIED DES VFGH IR HON.-PROF. DR. DR. HC. RUDOLF MÜLLER

SEN.-PRÄS. DES OGH IR DR. KARL HEINZ PETRAG

UNIV.-PROF. IR DR. WALTER J. PFEIL

HON.-PROF. DR. JOHANNES SCHREGLE

VIZEPRÄSIDENT DES OGH IR PROF. DR. ANTON SPENLING

## ENTSCHEIDUNGEN

### ARBEITSRECHT



33 Schlüssiger unberechtigter Austritt eines Zustellers OGH 13.12.2023, 8 ObA 77/23s	82
34 Entgeltfortzahlungsanspruch bei Krankheit bei Beschäftigten der Sozialversicherungsträger OGH 23.11.2023, 9 ObA 73/23k	82
35 Eventualentlassung: Verfallsfrist für Kündigungsentschädigung beginnt erst mit Rechtskraft des Urteils über Kündigungsanfechtung zu laufen OGH 23.11.2023, 9 ObA 77/23y	84
36 Nichtweitergabe von Skontobeträgen an Belegschaftsangehörige durch Betriebsrätin begründet Vertrauensunwürdigkeit OGH 13.12.2023, 8 ObA 31/23a	85
37 Abweisung einer nicht unverzüglich eingebrachten Klage auf nachträgliche gerichtliche Zustimmung zur Entlassung eines Betriebsratsmitglieds bzw Mitglieds des Wahlvorstands OGH 13.12.2023, 8 ObA 73/23b	89
38 Zeitguthaben für Nachtschwerarbeit stehen auch im Falle einer Dienstverhinderung infolge Krankheit zu OGH 18.12.2023, 9 ObA 34/23z	89
39 Recht des Betriebsrats auf Entsendung von Arbeitnehmervertretern in den Aufsichtsrat eines Fonds, auch wenn es sich um einen Tendenzbetrieb handelt OGH 13.12.2023, 8 ObA 66/23y	90
40 Insolvenz-Entgelt bei Insolvenz eines ausländischen Rechtsträgers im Inland OGH 13.12.2023, 8 ObS 4/23f	91
41 Die Differenzierung zwischen in- und ausländischen Vortätigkeiten bei der Festsetzung des Vorrückungstichtags ist verfassungskonform OGH 17.11.2023, 8 ObA 67/23w	92
42 Generelle Nichtberücksichtigung von Vordienstzeiten – kein Verstoß gegen Arbeitnehmerfreizügigkeit OGH 23.11.2023, 9 ObA 32/23f	93
43 Unwirksame Entlassung eines Personalvertreters mangels Zustimmung des Personalvertreterausschusses OGH 11.1.2024, 8 ObA 79/23k	94
44 Die Limitierung der Vordienstzeitenanrechnung gemäß § 155 Stmk L-DBR ist nicht gleichheitswidrig OGH 17.11.2023, 8 ObA 60/23s	95
45 Zurückverweisung wegen geänderter Rechtslage zur Anrechnung von Vordienstzeiten vor Vollendung des 18. Lebensjahres OGH 29.8.2023, 8 ObA 47/23d	96
46 Beurteilung, ob ein Urteil oder ein Beschluss vorliegt, richtet sich nach der vom Gesetz vorgesehenen Entscheidungsform OGH 23.11.2023, 9 ObA 87/23v	97

## SOZIALRECHT

47 Umwandlung einer Erwerbsunfähigkeitspension in eine Alterspension: Keine Abschläge für erst nach Inanspruchnahme der Erwerbsunfähigkeitspension erworbene Beitragszeiten OGH 21.11.2023, 10 ObS 110/23h	98
48 Beitragsmonate einer qualifizierten Tätigkeit als freie Dienstnehmerin gem § 4 Abs 4 ASVG für den Berufsschutz zu berücksichtigen OGH 19.12.2023, 10 ObS 60/23f	101
49 Selbstversicherung in der Pensionsversicherung bei Pflege eines behinderten Kindes – Überwiegende Beanspruchung der Arbeitskraft erforderlich? VwGH 17.10.2023, Ra 2021/08/0142	104
50 Kein „Opting-Out“ aus der gesetzlichen Mitversicherung möglich VwGH 17.10.2023, Ra 2021/08/0121	106
51 COVID-19-Infektion von externer Schulpsychologin – Berufskrankheit? OGH 21.11.2023, 10 ObS 39/23t	109
52 Kein Anspruch auf Waisenpension wegen Erwerbsunfähigkeit für einen in „Blindenberufen“ einsetzbaren blinden Versicherten OGH 21.11.2023, 10 ObS 95/23b	111
53 Möglichkeit der Einschulung in einen zumutbaren Verweisungsberuf schließt Anspruch auf Rehabilitationsgeld aus OGH 31.10.2023, 10 ObS 77/23f	113
54 Beobachten und Protokollieren epileptischer Anfälle ist keine Pflegemaßnahme iSd BPGG OGH 21.11.2023, 10 ObS 107/23t	115
55 Vergütung für den Verdienstentgang nach Epidemiegesetz umfasst auch Arbeitslosenversicherungsbeiträge VwGH 7.9.2023, Ro 2023/09/0004 (Parallelentscheidung Ro 2023/09/0018)	116
<b>AUS DER PRAXIS – FÜR DIE PRAXIS</b>	
Whistleblowing – ein Blick in die Praxis MICHAEL GOGOLA/DOMINIK FREYNHOFER	117
Probleme bei einer Erwerbstätigkeit neben der Waisenpension MAXIMILIAN WIELANDER	121
<b>AKTUELLE SOZIALPOLITIK</b>	
Sanktionen im Arbeitslosenversicherungsrecht – Verwaltungspraxis ohne gesetzliche Grundlage KEVIN FREDY HINTERBERGER/BIRGIT SDOUTZ	126

## NEUE BÜCHER



<i>Rothe</i> Arbeiter- und Angestellten-KV – Arbeitskräfteüberlassung, Kurzkommentar MICHAEL GEIBLINGER	132
<i>Conrad-Giese/Hlava/Ramm</i> Behindertenrecht in der Arbeitswelt 2023/24 URSULA JANESCH	132
<i>Henssler/Willemsen/Kalb (Hrsg)</i> Arbeitsrecht – Kommentar DIANA NIKSOVA	132
<i>Kallab/Bachhofer</i> Dienstnehmerhaftpflichtgesetz GLORIA PARSHAD	133
<i>Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien (Hrsg)</i> Sozialleistungen im Überblick 2023 – Lexikon der Ansprüche und Leistungen GLORIA PARSHAD	133
<i>Rauch</i> Arbeitsrecht 2023 – ASoK-Spezial HANNAH RUSSEGGER	134
<i>Keller/Augsten</i> Bundesurlaubsgesetz – Basiskommentar zum BUrLG HANNAH RUSSEGGER	134
<i>Sonntag/Schober/Konezny</i> KBGG – Kinderbetreuungsgeldgesetz und Familienzeitbonusgesetz – Kommentar MANUELA STADLER	135
<i>Ruchhöft</i> Mobile Arbeit aktiv gestalten – Rahmenbedingungen für mobile Arbeit und Homeoffice BARBARA TROST	135
<i>Däubler</i> Digitalisierung und Arbeitsrecht, Künstliche Intelligenz – Homeoffice – Arbeit 4.0 JOHANNES WARTER	136
<i>Schwartau</i> Neu im Betriebsrat. Richtig organisiert – gut informiert – schnell handlungsfähig MARK WESTENRIEDER	136
<i>Britschgi</i> BEM – Betriebliches Eingliederungsmanagement PIA ANDREA ZHANG	137
<b>BÜCHEREINGANG</b>	<b>138</b>

Mit Beilage

wirtschaftsrechtliche  
blätter:wbl

Heft 3 März 2024  
146. Jahrgang

# Juristische Blätter

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

## Aufsätze

Univ.-Ass. Dr. *Gisela Ernst*:  
**Die Begrenzung der Beleihung durch die  
Kompetenzverteilung** 141

Univ.-Ass. Dr. *Lukas Reiter*:  
**Funktionelle Privatwirtschaftsverwaltung  
nach der COFAG-Rechtsprechung des VfGH** 154

## Aus den Vereinen / Ankündigungen

Salzburger Juristische Gesellschaft –  
Programm Sommersemester 2024 – Ankündigung 166

## Rechtsprechung

### Verfassungsgerichtshof

Verfassungswidrigkeit von Bestimmungen der  
StPO über die Sicherstellung von Gegenständen  
(wie Datenträgern) aus Beweisgründen  
(VfGH 14.12.2023, G 352/2021 –  
Univ.-Prof. Hon.-Prof. Dr. *Susanne Reindl-Krauskopf*) 166

### Ordentliche Gerichte – Zivilsachen

Verwendungsanspruch bei Eingriff in fremde  
Forderungsrechte?  
(OGH 18.10.2023, 9 Ob 35/23x –  
Vis.-Prof. Univ.-Prof. i.R. Dr. *Ferdinand Kerschner* /  
Mag. *Karl Stöhr*) 175

Schadenersatz für wrongful birth und wrongful  
conception  
(OGH [verstärkter Senat] 21.11.2023, 3 Ob 9/23d –  
Univ.-Prof. Dr. *Andreas Klebečka*) 178

Organstellung von Vertrauenspersonen, die von  
der Kriminalpolizei mit verdeckten Ermittlungen  
beauftragt wurden  
(OGH 20.09.2023, 1 Ob 109/23w) 192

Längerer Stillstand einer Seilbahn wegen  
Bildung von Blitzeis und Einfrieren der  
Förderräder als Versagen der Verrichtung iS  
des EKHG  
(OGH 21.11.2023, 2 Ob 198/23s) 195

Zustellung von Urkunden im Verlassenschafts-  
verfahren an Ersatzerben  
(OGH 25.10.2023, 2 Ob 168/23d) 198

### Strafsachen

Die Bedeutung eines außergewöhnlichen  
Gewalteinsetzes bei und des „Wollens“ von  
einer schweren Körperverletzung für die  
Strafbarkeit nach § 87 Abs 1 StGB  
(OGH 27.07.2023, 12 Os 64/23p –  
a. Univ.-Prof. Dr. *Alexander Tipold*) 200

Einschränkung der Spezialitätsbindung bei  
Ersuchen auf Übernahme der Strafverfolgung  
(OGH 20.09.2023, 13 Os 56/23v) 202

### Verwaltungsgerichtshof

Lagerung von Siloballen als Anlage eines  
„Materiallagerplatzes“  
(VwGH 22.08.2023, Ra 2022/10/0181 ua) 205

**Literatur** 208

Impressum 208

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier – TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

# wirtschaftsrechtliche blätter:wbl

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z62/BCC

wirtschaftsrechtliche blätter:wbl



Arbeitsrecht

Zeitschrift für österreichisches  
und europäisches Wirtschaftsrecht

März 2024 (38. Jahrgang)

Univ.-Prof. Dr. Elias Felten:

**Die arbeitsrechtliche Entgeltfortzahlung im Spiegel  
der Covid-19-Pandemie – gleichzeitig eine Besprechung  
der Entscheidungen des OGH 8 ObA 48/23a und  
9 ObA 133/22g**

117

Ass.-Prof. Dr. Lena Hornkohl, LL.M. /  
Stud.-Ass. Jasmin Wittmann:

**Europarecht: Das Neueste auf einen Blick**

122

Rechtsprechung

Nr. 34–46

• **Europarecht**

**34. Wettbewerbsrecht:** Begriffe ‚Unternehmen‘ und ‚Beschlüsse von Unternehmensvereinigungen‘ – Beschlüsse der Notarkammer eines MS zur Festlegung der Methoden für die Berechnung der Gebühren (EuGH 18. 1. 2024, Rs C-128/21)

129

**35. Markenrecht:** Beschränkung der Wirkungen der Marke – Benutzung der Marke, um auf die Bestimmung einer Ware oder Dienstleistung hinzuweisen (EuGH 11. 1. 2024, Rs C-361/22)

137

**36. Datenschutzrecht:** Schutz natürlicher Personen bei der Verarbeitung personenbezogener Daten – Automatisierte Erstellung eines Wahrscheinlichkeitswerts in Bezug auf die Fähigkeit einer Person zur Erfüllung künftiger Zahlungsverpflichtungen (‚Scoring‘) – Verwendung dieses Wahrscheinlichkeitswerts durch Dritte (EuGH 7. 12. 2023, Rs C-634/21)

140

**37. Verbraucherschutz:** Verbraucherkreditverträge – Verpflichtung des Kreditgebers zur Prüfung der Kreditwürdigkeit des Verbrauchers – Heilung eines Verstoßes durch vollständige Erfüllung des Kreditvertrags – Wirksame, verhältnismäßige und abschreckende Sanktionen – Nichtigkeit des Kreditvertrags und Verlust des Anspruchs des Kreditgebers auf Zahlung der vereinbarten Zinsen – Keine nachteiligen Folgen für den Verbraucher – Verantwortlichkeit der Kreditgeber und Verhinderung unverantwortlicher Praktiken bei der Vergabe von Krediten an Verbraucher (EuGH 11. 1. 2024, Rs C-755/22)

145

**38. Entgeltanspruch bei Quarantäne**  
(OGH 29. 8. 2023, 8 ObA 48/23a)

148

**39. Entgeltfortzahlung bei Betriebsschließung  
infolge Pandemie** (OGH 27. 9. 2023, 9 ObA 133/22g)

150

**40. Zeitausgleich für Nachtschwerarbeit in  
Krankenanstalten** (OGH 18. 12. 2023, 9 ObA 34/23z)

152

**41. Keine sozialwidrige Kündigung**  
(OGH 11. 1. 2024, 8 ObA 81/23d)

153

• **Unternehmensrecht**

**42. 3-Banken; wechselseitige Beteiligungen;  
Rück- bzw Ringbeteiligung; Kapitalverwässerung;  
Zeichnungsverbot; Ablehnung sowohl der Minder-  
zeichnungs-, als auch der Mehrleistungsthesen;  
Gebot der effektiven Kapitalaufbringung; Zuschüsse  
als Geschäftsführungsmaßnahme**  
(OGH 28. 6. 2023, 6 Ob 178/22b)

154

**43. Titellose Benützung Penthouse; Verbot der  
Einlagenrückgewähr; Rückzahlungs- und konkurrie-  
render bereicherungsrechtlicher Rückforderungs-  
anspruch; Hemmung der Verjährung; analoge  
Anwendung von § 1494 ABGB; Interessenkollision  
und Kollegialorgan** (OGH 20. 12. 2023, 6 Ob 170/23b)

169

**44. Insiggeschäft; Doppelvertretung zweier  
GmbHs; Interessenkollision; auch bei wirtschaft-  
lichem Alleineigentümer (offengelassen);  
Zustimmung/Genehmigung**  
(OGH 30. 8. 2023, 6 Ob 95/23y)

173

• **Wettbewerbsrecht**

**45. Zur Irreführung; zur Klagebefugnis des VKI**  
(OGH 19. 12. 2023, 4 Ob 80/23b)

174

• **Öffentliches Wirtschaftsrecht**

**46. Gemeinnützige Wohnbauvereinigungen  
als Einrichtungen öffentlichen Rechts iS des  
BVergG 2018 (VwGH 5. 10. 2023, Ra 2020/04/0086)**

179

Impressum 180

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier – TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ



# wohnrechtliche blätter:wobl



D3-Z175

Schwerpunkt:

## Wohnraumallokation durch das Zivilrecht

wohnrechtliche blätter:wobl

Heft 3 März 2024  
(37. Jahrgang)

S. 103–144

### Aufsätze

Dr. Kai Hamdorf

**Die Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs zu Grundstücksverkäufen der Gemeinden im Rahmen städtebaulicher Verträge, insbesondere zum Einheimischenmodell**

103

### Veranstaltungsbericht

Univ.-Ass. Mag. Viola Hoti /

Univ.-Ass. (post doc) Dr. Marco Scharmer, B.A.

**IWD – Vorkaufsrechte im Spannungsfeld zwischen sozial gesteuerter Wohnungsvergabe und Erwerberschutz**

117

### Rechtsprechung

Nr. 32–47

#### • MRG

**32.** Wirksame Mietvertragsbefristung auch bei Gebrauchsüberlassung nach Mietbeginn (OGH 25. 4. 2023, 5 Ob 174/22g)

119

**33.** Kündigung wegen erheblich nachteiligen Gebrauchs (OGH 28. 3. 2023, 4 Ob 2/23g)

120

**34.** Weitergabe der Wohnung bedeutet nicht zwingend Übertragung eines generellen Kündigungsverzichts (OGH 19. 4. 2023, 3 Ob 64/23t)

122

#### • WEG

**35.** Baubewilligung nicht maßgeblich bei Fristbeginn für die Beantragung einer gerichtlichen Nutzwertfestsetzung aufgrund baulicher Vorgänge (OGH 19. 7. 2023, 5 Ob 233/22h – SenPräsDOGH Hon.-Prof. Dr. Johann Höllwerth)

122

**36.** Keine bagatellhafte Änderung bei Belegung des gesamten Hausgartens mit Terrassenplatten (OGH 18. 4. 2023, 5 Ob 18/23t)

126

**37.** Zum wichtigen Interesse bei Umbau und Umwidmung (OGH 9. 11. 2023, 5 Ob 2/23i – RAA Mag. Dr. Sophie Illedits, LL.M.)

128

**38.** Passivlegitimation für Unterlassungsklage des Erwerbers einer baulich von der Parifizierung abweichenden WE-Einheit (OGH 29. 8. 2023, 5 Ob 147/23p – SenPräsDOGH Hon.-Prof. Dr. Johann Höllwerth)

131

**39.** Zum Ausschluss eines Wohnungseigentümers wegen Zahlungsverzugs (OGH 27. 2. 2023, 5 Ob 132/22f)

132

**40.** Rechtsunwirksamkeit eines unbefristeten Vorkaufsrechts an öffentlich geförderter Eigentumswohnung zugunsten einer Stadtgemeinde (OGH 21. 11. 2023, 10 Ob 25/23h – Univ.-Prof. Dr. Andreas Vonkilch)

133

#### • ABGB

**41.** Zur Räumung einer Liegenschaft mit darauf errichteten Superädifikaten (OGH 22. 6. 2022, 6 Ob 29/22s)

135

**42.** Möglichkeit eines vollwirksamen Eintritts in ein Vertragsverhältnis durch konkludente Vereinbarung (OGH 23. 9. 2022, 4 Ob 128/22k)

138

**43.** Eintritt des Vorkaufsfalles bei einer Schenkung? (OGH 5. 12. 2022, 5 Ob 158/22d)

139

#### • Maklerrecht

**44.** Keine Mäßigung der Maklerprovision nach § 3 Abs 4 MaklerG durch Umstände nach Abschluss der Tätigkeit des Maklers (OGH 25. 5. 2022, 8 Ob 82/21y – FH-Doz. Univ.-Lektor Mag. Christoph Kothbauer)

140

**45.** Kein anteiliger Provisionsanspruch bei fehlender Adäquanz der Vermittlungstätigkeit (OGH 6. 4. 2022, 6 Ob 38/22i – FH-Doz. Univ.-Lektor Mag. Christoph Kothbauer)

142

• **Abgabenrecht**

**46.** Veräußerung einer Liegenschaft im wirtschaftlichen Eigentum einer Personengesellschaft (VwGH 3. 2. 2022, Ra 2020/15/0036) 144

**47.** Geltendmachung der Haftung nach § 30c Abs 3 EStG 1988 setzt einen konkreten Haftungstatbestand voraus (VwGH 9. 2. 2022, Ro 2022/15/0004) 144

Impressum 144

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier-TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

# Kommunikation & Recht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3797



K&R

4 | April 2024  
27. Jahrgang  
Seiten 229-300

**Chefredakteur**

RA Torsten Kutschke

**Stellvertretende  
Chefredakteurin**

RAin Dr. Anja Keller

**Redakteur**

Maximilian Leicht

**Redaktionsassistentin**

Stefanie Lichtenberg

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

**dfv'** Mediengruppe  
Frankfurt am Main

- Warten auf Godot – Noch immer keine Neuregelung für Cookies & Co.  
**Dr. Diana Ettig**
- 229 Die Zukunft des öffentlich-rechtlichen Rundfunks  
**Dr. Frederik Ferreau**
- 235 Regulatorisches Korsett zur Förderung der Meinungsvielfalt?  
**Dr. Tobias Bosch, Luise Lautenbach und Dr. Jan Weismantel**
- 242 Update IT-Sicherheitsrecht 2022/2023 – Teil 2  
**Dr. Florian Deusch und Prof. Dr. Tobias Eggendorfer**
- 249 Update: Besteuerung der digitalen Wirtschaft 2022/2023 – Teil 1  
**Prof. Dr. Jens M. Schmittmann und Dr. Julia Sinnig**
- 253 Länderreport Österreich  
**Prof. Dr. Clemens Thiele**
- 256 **EuGH:** TC-String zur Einwilligungsübermittlung stellt personenbezogenes Datum dar
- 261 **EuGH:** Verkauf von Arzneimitteln über Online-Plattform
- 264 **EuGH:** Berechnung der Sendezeit für Fernsehwerbung
- 266 **BGH:** Öffentliche Wiedergabe im Seniorenwohnheim
- 270 **OLG Hamburg:** Publikation von Bewertungen nur nach Offenlegung der Daten des Bewerbers  
mit Kommentar von **Dominik Höch** und **Marvin Schumacher**
- 274 **OLG Frankfurt a. M.:** Pflicht zur Löschung sinn- und kerngleicher rechtswidriger Posts  
mit Kommentar von **Dr. Holger Nieland**
- 281 **OLG Düsseldorf:** Gestaltung und Bereitstellung von Bestell- und Kündigungsbüttons für Abos
- 291 **LG München I:** Pflicht zum Erwerb vertraglicher Nutzungsrechte für Online-Videos  
mit Kommentar von **Dr. Urs Verweyen**
- 298 **AG Jülich:** Strafbares Ausspähen von Passwörtern durch Dekompilierung

## Editorial

### Warten auf Godot – Noch immer keine Neuregelung für Cookies & Co.

RAin Dr. Diana Ettig, LL.M.

## Aufsätze

### 229 Die Zukunft des öffentlich-rechtlichen Rundfunks

RA Dr. Frederik Ferreau

Jüngst hat der von den Ländern eingesetzte Zukunftsrat seine Vorschläge für eine Reform des öffentlich-rechtlichen Rundfunks vorgestellt. Sie beziehen sich auf Auftrag, Finanzierung und Organisation der Rundfunkanstalten und werden die anstehenden Beratungen der Länder wesentlich prägen. Der Beitrag zeigt die gesetzgeberischen Reformspielräume auf und untersucht, ob und wie sich die Vorschläge des Zukunftsrates umsetzen lassen.

### 235 Regulatorisches Korsett zur Förderung der Meinungsvielfalt?

RA Dr. Tobias Bosch J.S.M. (Standford), RAin Luise Lautenbach und RA Dr. Jan Weismantel

Der Beitrag untersucht, ob Infotainmentsysteme in Kraftfahrzeugen mit Blick auf die Anzeige von Radiosendern als Benutzeroberfläche im Sinne des MStV zu qualifizieren sind. Die rechtliche Bewertung erstreckt sich sowohl auf die Darstellung analog und digital empfangbarer Sender als auch auf ihre Zusammenführung im Rahmen einer „Mischoberfläche“. Herausgearbeitet wird weiterhin, inwieweit betroffene Fahrzeughersteller von Ausnahmegesetzen etwaiger Regulierungspflichten profitieren können.

### 242 Update IT-Sicherheitsrecht 2022/2023 – Teil 2

RA Dr. Florian Deusch und Prof. Dr. Tobias Eggendorfer

Die Autoren stellen anschließend an ihr Update aus den Vorjahren in K&R 2021, 689 ff. und K&R 2022, 794 ff. die Entwicklung des IT-Sicherheitsrechts im Zeitraum 2022/23 dar. Während Teil 1 in Abschnitt I und II über die Gesetzgebung berichtet hat (K&R 2024, 169 ff.), widmet sich der vorliegende Teil 2 mit Abschnitt III der Rechtsprechung und zieht in Abschnitt IV ein Fazit.

### 249 Update: Besteuerung der digitalen Wirtschaft 2022/2023 (Entwicklungen im Steuerrecht in der Informationstechnologie) – Teil 1

RA Prof. Dr. Jens M. Schmittmann und Dr. Julia Sinnig

Die Autoren fassen die aktuellen steuerrechtlichen Entwicklungen zusammen. Teil 1 des Beitrags beschäftigt sich mit den wesentlichen Entwicklungen in Legislative im internationalen und europäischen Steuerrecht, während Teil 2 den Fokus auf das deutsche Recht legt. Er knüpft an die Tagungsbeiträge der Verfasser in den Vorjahren sowie deren Vorträge anlässlich der Herbstakademie 2023 in Regensburg an.

### 253 Länderreport Österreich

RA Hon.-Prof. Dr. Clemens Thiele, LL.M. Tax (GGU)

In den Berichtszeitraum fallen der Abschluss eines dem EuGH vorgelegten E-Commerce-Verfahrens ebenso wie durchaus bemerkenswerte Entscheidungen zur zulässigen Markenkritik und zum Filmurheberrecht. Ein Blick auf die lebendige Datenschutzpraxis, einschließlich der verfassungsrechtlichen Beschränkung der Handysicherstellung in Strafverfahren rundet den ersten Report des Jahres 2024 aus Österreich ab.



**www.kommunikationundrecht.de – Jetzt auch mobil  
direkt ins K&R Online-Archiv**

Einfach auf dem Smartphone oder Tablet-PC ein Scan-Programm starten, Kamera auf den abgebildeten Code halten, Internetverbindung aktivieren und mit einem Klick können Sie die Inhalte aller K&R-Ausgaben im Online-Archiv recherchieren – für Abonnenten ist der Volltext-Zugriff sogar kostenlos! Abhängig von der Verbindungsart zum Internet und dem gewählten Tarif können Kosten für die Datenübertragung entstehen.

## Rechtsprechung

- 256 TC-String zur Einwilligungsübermittlung stellt personenbezogenes Datum dar  
**EuGH**, 7. 3. 2024 – C-604/22 – IAB Europe ./ . Gegevensbeschermingsautoriteit
- 261 Verkauf von Arzneimitteln über Online-Plattform  
**EuGH**, 29. 2. 2024 – C-606/21 – Doctipharma ./ . UDGPO, Pictime Coreyre
- 264 Berechnung der Sendezeit für Fernsehwerbung  
**EuGH**, 30. 1. 2024 – C-255/21 – RTI ./ . AGCOM
- 266 Freie Zugänglichkeit harmonisierter Normen  
**EuGH**, 5. 3. 2024 – C-588/21 P – Public.Resource.Org Inc., Right to Know CLG ./ . Europäische Kommission
- 
- 266 Öffentliche Wiedergabe im Seniorenwohnheim  
**BGH**, 8. 2. 2024 – I ZR 34/23
- 
- 270 Publikation von Bewertungen nur nach Offenlegung der Daten des Bewerbers  
**OLG Hamburg**, 8. 2. 2024 – 7 W 11/24
- 272 **Kommentar von RA Dominik Höch und RA Marvin Schumacher**
- 274 Pflicht zur Löschung sinn- und kerngleicher rechtswidriger Posts  
**OLG Frankfurt a. M.**, 25. 1. 2024 – 16 U 65/22
- 279 **Kommentar von RA Dr. Holger Nieland**
- 281 Gestaltung und Bereitstellung von Bestell- und Kündigungsbuttons für Abos  
**OLG Düsseldorf**, 8. 2. 2024 – 20 UKI 4/23
- 283 Mindermengenzuschlag bei Online-Bestellung kein Preisbestandteil  
**OLG Celle**, 30. 1. 2024 – 13 U 36/23
- 285 Keine urheberrechtliche Vergütungspflicht für Cloud-Dienste  
**OLG München**, 2. 2. 2024 – 38 Sch 60/22 WG e
- 
- 291 Pflicht zum Erwerb vertraglicher Nutzungsrechte für Online-Videos  
**LG München I**, 9. 2. 2024 – 42 O 10792/22
- 295 **Kommentar von RA Dr. Urs Verweyen, LL.M. (NYU)**
- 
- 298 Strafbares Ausspähen von Passwörtern durch Dekompilierung  
**AG Jülich**, 17. 1. 2024 – 17 Cs-230 Js 99/21-55/23
- 
- 299 Geburtsdatum als Pflichtangabe bei Online-Apothekenbestellung  
**OVG Niedersachsen**, 23. 1. 2024 – 14 LA 1/24

## K&R Aktuell

V Veranstaltungen · VII Personalien / Impressum

**K&R Online-Archiv: Für Abonnenten kostenlos [www.kommunikationundrecht.de](http://www.kommunikationundrecht.de)**

**Chefredakteur:** RA Torsten Kutschke · **Stellv. Chefredakteurin:** RAin Dr. Anja Keller · **Redakteur:** Maximilian Leicht ·  
**Redaktionsassistentin:** Stefanie Lichtenberg

**Ständige Mitarbeiter:**

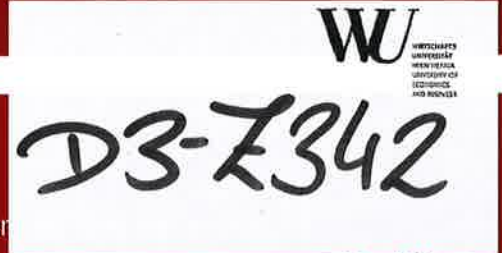
RA Prof. Dr. Felix Buchmann; Prof. Dr. Christoph Degenhart; Prof. Dr. Dieter Dörr; RA Thorsten Feldmann; Prof. Dr. Hubertus Gersdorf; Prof. Dr. Georgios Gounalakis; RA Dr. Timo Handel; RA Prof. Niko Härting; RA Dominik Höch; RA Dr. David Jahn; RA Dr. Jonas Kahl; RA Dr. Alexander R. Klett, LL.M. (Iowa); Prof. Dr. Christian Koenig, LL.M.; Prof. Dr. Dr. h. c. Karl-Heinz Ladeur; Prof. Dr. Stefan Leible; RA Dr. Sebastian Meyer; RA Dr. Flemming Moos; RAin Dr. Grace Nacimiento, LL.M.; RA Dr. Nils Rauer; Prof. Dr. Dr. Dr. h. c. Franz Jürgen Säcker; RA StB Prof. Dr. Jens M. Schmittmann; RA Adrian Schneider; Prof. Dr. Olaf Sosnitzer; Prof. Dr. Gerald Spindler †; RA Tobias H. Strömer; Prof. Dr. Jürgen Taeger; RA Prof. Dr. Clemens Thiele; RA Dr. Christian Volkmann; Prof. Dr. Andreas Wiebe.

**Kooperationspartner:** Mainzer Medieninstitut e.V. (Mainz).

**Online-Kooperationspartner:** Telemedicus e.V., Rechtsfragen der Informationsgesellschaft: [www.telemedicus.info](http://www.telemedicus.info)

# Zeitschrift für Restrukturierung und Insolvenz

# ZRI



Gründungsherausgeber:

RA Dr. Bruno M. Kübler †

Geschäftsführender Herausgeber:

Prof. Dr. Reinhard Bork, Hamburg

**Reinhard Bork**

Haftung des Abschlussprüfers  
vertiefungsschaden?

S. 229

*EuGH, 22. 2. 2024*

Deckung der nicht erfüllten Ansprüche von  
Arbeitnehmern bei Zahlungsunfähigkeit des  
Arbeitgebers („Unedic“)

S. 239

*BGH, 8. 2. 2024*

Sachhaftung an einfuhrabgabepflichtiger Ware  
als kongruente Sicherung

S. 244

*BAG, 14. 12. 2023*

Begriff des Luftverkehrsbetriebs im kündigungs-  
schutzrechtlichen Sinn

S. 270

*OLG Düsseldorf, 8. 1. 2024*

Unzulässigkeit der Anfechtung bei Verstoß  
des Insolvenzverwalters gegen Treu und  
Glauben

S. 248

*OLG Düsseldorf, 29. 9. 2023*

Kein Schadensersatz aus Pflichtverletzung des  
Abschlussprüfers

S. 252

*OLG Frankfurt/M., 28. 3. 2023*

Zuständigkeit der ordentlichen Gerichte für  
Anfechtungsrechtsstreite

S. 260



RWS Verlag  
Kommunikationsforum GmbH & Co. KG

**Gründungsherausgeber:**

RA Dr. Bruno M. Kübler †

**Geschäftsführender Herausgeber:**

Prof. Dr. Reinhard Bork, Hamburg

**Herausgeberbeirat:**

Prof. Dr. Moritz Brinkmann, Bonn

RA Prof. Dr. Lucas Flöther, Halle

Prof. Dr. Florian Jacoby, Bielefeld

Vors. Richter am BGH a. D.

Prof. Dr. Godehard Kayser, Karlsruhe

RA Prof. Dr. Christian Pleister, Berlin

Prof. Dr. Carsten Schäfer, Mannheim

RAin Dr. Alexandra Schluck-Amend, Stuttgart

RA Dr. Jens M. Schmidt, Wuppertal

Richter am OLG Prof. Dr. Dominik Skauradszun,  
Fulda/Frankfurt a. M.

RA Dr. Andreas Spahlinger, Stuttgart

Prof. Dr. Christoph Thole, Köln

RA Dr. Lars Westpfahl, Hamburg

WP/StB Karsten Zabel, Essen

## Inhaltsverzeichnis

### Aufsätze

*Reinhard Bork, Hamburg*

Haftung des Abschlussprüfers für den Insolvenzvertiefungsschaden? ..... 229

### Rechtsprechung

#### Insolvenzrecht

*EuGH v. 22. 2. 2024 – Rs C-125/23*

Deckung der nicht erfüllten Ansprüche von Arbeitnehmern bei Zahlungsunfähigkeit des Arbeitgebers („Unedic“) .... 239

*BGH v. 8. 2. 2024 – IX ZR 107/22*

Sachhaftung an einfuhrabgabepflichtiger Ware als kongruente Sicherung ..... 244

*OLG Düsseldorf v. 8. 1. 2024 – I-12 U 31/23*

Unzulässigkeit der Anfechtung bei Verstoß des Insolvenzverwalters gegen Treu und Glauben ..... 248

Dieser Ausgabe liegt das Jahresregister 2023 bei.

<i>OLG Düsseldorf v. 29. 9. 2023 – I-22 U 111/23</i> Kein Schadensersatz aus Pflichtverletzung des Abschlussprüfers .....	252
<i>OLG Dresden v. 12. 7. 2023 – 13 U 1939/22</i> Verstoß gegen Masseerhaltungspflicht des Insolvenzverwalters .....	256
<i>OLG Frankfurt/M. v. 28. 3. 2023 – 4 W 46/22</i> Zuständigkeit der ordentlichen Gerichte für Anfechtungsrechtsstreite .....	260
<i>AG Hamburg-Barmbek v. 11. 4. 2023 – 816 C 190/22</i> Wissenszurechnung einer Krankenkasse in Bezug auf einen per Fax mitgeteilten Insolvenzeröffnungsantrag .....	263
<i>FG Münster v. 15. 12. 2023 – 12 K 1324/21 E</i> Aufteilung der Einkommensteuer für das Jahr der Insolvenzeröffnung .....	266

## Arbeitsrecht

<i>BAG v. 14. 12. 2023 – 2 AZR 275/22</i> Begriff des Luftverkehrsbetriebs im kündigungsschutzrechtlichen Sinn .....	270
-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

# Qualifizieren. Zertifizieren. InsO-Profi.



► Zertifizierungsteilnehmende



Lehrgang  
**Zertifizierte/r  
Insolvenz Sachbearbeiter:in**  
22. – 29. April 2024 online  
Infos: [www.rws-seminare.de/2241677](http://www.rws-seminare.de/2241677)



Lehrgang  
**Zertifizierte/r  
Insolvenzbuchhalter:in**  
10. – 14. Juni 2024 online  
Infos: [www.rws-seminare.de/2241694](http://www.rws-seminare.de/2241694)



Lehrgang  
**Zertifizierte/r Sachbearbeiter:in  
Schlussbericht und Schlussrechnung**  
27. – 29. Mai 2024 online  
Infos: [www.rws-seminare.de/2241693](http://www.rws-seminare.de/2241693)



Lehrgang  
**Zertifizierte  
Anfechtungsassistenten  
in der Insolvenz**  
9. – 14. Oktober 2024 online  
Infos: [www.rws-seminare.de/2241692](http://www.rws-seminare.de/2241692)



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



RWS Verlag  
Kommunikationsforum



13 | 2024

45. Jahrgang  
29. März 2024  
S. 657-716  
PVSt 8559

# ZIP



D3-Z/197

## 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

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

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

<b>Aufsätze</b> >	<b>Stefan Korch</b> – Aufklärungspflichten beim Unternehmenskauf .....	657
	<b>Dominik Skauradszun / Jeremias Kümpel / Johannes Schröder</b> – Zur fehlenden Anerkennungsfähigkeit eines englischen Part-26A- Restrukturierungsplans in Deutschland .....	665
<b>EWiR-Kurzkommentare</b> >	Zur Klärung der Sozialversicherungspflicht durch mit Lohnbuchhal- tung beauftragte Anwalts-PartG (BGH, Urt. v. 8.2.2024 – IX ZR 137/22) <i>Jürgen Gräfe</i> .....	681
	Zur Vorsteuerberichtigung im Dreipersonenverhältnis als Massever- bindlichkeit (BFH, Urt. v. 24.8.2023 – V R 29/21) <i>Stephan Ries</i> .....	682
<b>Rechtsprechung</b> >	Zur Vorfälligkeitsentschädigung bei vorzeitig zurückgezahltem Immo- biliar-Verbrauchercredit (EuGH, Urt. v. 14.3.2024 – C-536/22) .....	686
	Bestimmung des Geschäftswerts der notariellen Beurkundung einer Anteilsübertragung bei gemeinnütziger GmbH nach dem auf den An- teil entfallenden Eigenkapital (BGH, Beschl. v. 6.2.2024 – II ZB 19/22) .....	690
	Zur (Un-)Wirksamkeit einer vom Auftraggeber in einem Einheitspreis- vertrag verwendeten Vertragsstrafenklausel (BGH, Urt. v. 15.2.2024 – VII ZR 42/22) .....	698
	Keine Insolvenzanfechtung von auf Verständigung basierender Buß- gelder („Air Berlin“) (OLG Braunschweig, Urt. v. 28.12.2023 – 9 U 103/ 22) .....	702

# ottoschmidt



86209702413



# Zeitschrift für Wirtschaftsrecht



## Herausgeber:

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

## Gründungsherausgeber:

RA Dr. Bruno M. Kübler†, Köln/Dresden

## Herausgeberbeirat:

Prof. Dr. Holger Altmeppen · Prof. Dr. Christian Armbrüster · Vors. Richter am BGH a.D. Prof. Dr. Alfred Bergmann  
 Prof. Dr. Ulrich Ehricke · Prof. Dr. Horst Eidenmüller · Prof. Dr. Dr. h.c. Dr. h.c. Holger Fleischer · RA Dr. Burkard Göpfert · Vors. Richter am BGH a.D. Prof. Dr. Wulf Goette MinDir. Marie Luise Graf-Schlicker · Prof. Dr. Mathias Habersack · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfram Henckel · Prof. Dr. Carsten Herresthal · Prof. Dr. Rainer Hüttemann · Prof. Dr. Florian Jacoby · RA/StB Dr. Günter Kahlert · Vors. Richter am BGH a.D. Prof. Dr. Godehard Kayser · RA Dr. Bernd Klasmeyer · Prof. Dr. Lars Klöhn · Prof. Dr. 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

### Aufsätze

#### **Stefan Korch – Aufklärungspflichten beim Unternehmenskauf**

Vorvertragliche Aufklärungspflichten bei Unternehmenskäufen sind praktisch sehr bedeutsam und zugleich theoretisch unterbelichtet. Ihre bisher fehlende Konturierung und die daraus folgende Unsicherheit für die Kautelarpraxis zeigt sich auch an der teils sehr kritischen Rezeption des Ihme-Urteils, in dem der BGH die Frage beantwortet hat, unter welchen Voraussetzungen der Verkäufer eines Unternehmens seine Aufklärungspflichten erfüllt, wenn er eine Due-Diligence-Prüfung durch den Käufer zulässt. .... 657

#### **Dominik Skauradszun / Jeremias Kümpel / Johannes Schröder – Zur fehlenden Anerkennungsfähigkeit eines englischen Part-26A-Restrukturierungsplans in Deutschland**

Die Attraktivität des 2020 eingeführten englischen Restrukturierungsverfahrens nach Part 26A des UK Companies Act für deutsche Unternehmen oder solche mit Bezügen zu Deutschland ist davon abhängig, ob die englische Sanction Order, mithin die Entscheidung zur Bestätigung des Restrukturierungsplans, in Deutschland voraussichtlich anerkannt wird. Der vorliegende Beitrag nimmt sich dieser Fragestellung an und untersucht verschiedene potentielle Anerkennungsgrundlagen. .... 665

### EWiR-Kurzkomentare

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

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

(BGH, Beschl. v. 19.9.2023 – XI ZR 58/23, ZIP 2023, 2191)

**Pascal John** ..... 677



## Inhalt

**Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht**

Keine gesonderte Wertfestsetzung für Zeitraum vor Verbindung der einzelnen Anträge auf Durchführung eines gesellschaftsrechtlichen Spruchverfahrens

(OLG Düsseldorf, Beschl. v. 26.10.2023 – I-26 W 6/23 (AktE), ZIP 2024, 233)

**Richard R. Stefanink / Lisa Gerards** ..... 678

**Vertrags- und Haftungsrecht**

Zur Versteigerung personenbezogener Daten für Werbezwecke

(EuGH, Urt. v. 7.3.2024 – C-604/22 – IAB Europe)

**Stefan Ernst** ..... 679

**Zur Haftung einer mit Lohnbuchhaltung beauftragten Anwalts-PartG für unterlassene Klärung der Sozialversicherungspflicht der Geschäftsführer des Mandanten**

(BGH, Urt. v. 8.2.2024 – IX ZR 137/22, ZIP 2024, 453)

**Jürgen Gräfe** ..... 681

**Insolvenz- und Sanierungsrecht**

**Zur Vorsteuerberichtigung im Dreipersonenverhältnis als Masseverbindlichkeit**

(BFH, Urt. v. 24.8.2023 – V R 29/21, ZIP 2024, 146)

**Stephan Ries** ..... 682

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

(OLG Düsseldorf, Beschl. v. 8.1.2024 – I-12 U 31/23, ZIP 2024, 308)

**Jessica Kießling** ..... 682

**Arbeits- und Sozialrecht**

Beabsichtigte Änderung der Rechtsprechung zur Sanktion für Fehler im Anzeigeverfahren bei Massenentlassungen

(BAG, Beschl. v. 14.12.2023 – 6 AZR 157/22 (B), ZIP 2024, 314)

**Paul Windhöfel** ..... 683

Keine Unterrichtungspflicht gem. § 613a Abs. 5 BGB über Tarifverträge, die für Arbeitnehmer weder beim Veräußerer noch beim Erwerber gelten

(BAG, Urt. v. 29.6.2023 – 2 AZR 326/22, BeckRS 2023, 20209)

**Achim Braner** ..... 685



## Entscheiden Sie sich für das richtige Modell.

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

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

## Inhalt

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

Zur Vorfälligkeitsentschädigung bei vorzeitig zurückgezahlem Immobilien-Verbrauchercredit

(EuGH, Urt. v. 14.3.2024 – C-516/22 – VR Bank Ravensburg-Weingarten) ..... 686

**Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht**

Bestimmung des Geschäftswerts der notariellen Beurkundung einer Anteilsübertragung bei gemeinnütziger GmbH nach dem auf den Anteil entfallenden Eigenkapital

(BGH, Beschl. v. 6.2.2024 – II ZB 19/22) ..... 690

Keine Pflicht zur Aufnahme des Namens mindestens eines Partners in den Namen einer Partnerschaft

(BGH, Beschl. v. 6.2.2024 – II ZB 23/22) ..... 692

Zur teleologischen Reduktion des § 3c Abs. 2 EStG bei Zinszahlungen auf „unternehmensgruppeninterne“ Darlehen

(BFH, Urt. v. 16.11.2023 – IV R 26/20) ..... 692

**Vertrags- und Haftungsrecht**

Zur (Un-)Wirksamkeit einer vom Auftraggeber in einem Einheitspreisvertrag verwendeten Vertragsstrafenklausel

(BGH, Urt. v. 15.2.2024 – VII ZR 42/22) ..... 698

**Insolvenz- und Sanierungsrecht**

Keine Insolvenzanfechtung von auf Verständigung basierender Bußgelder („Air Berlin“)

(OLG Braunschweig, Urt. v. 28.12.2023 – 9 U 103/22) ..... 702

Zuständigkeit für Haftungsklage des Insolvenzverwalters gegen Kommanditisten am Sitz der Gesellschaft

(OLG Schleswig, Urt. v. 8.11.2023 – 9 U 167/22) ..... 708

**Arbeits- und Sozialrecht**

Keine einseitige Umstellung von Urlaubsgeld auf monatliche Zahlungen zur Erfüllung des gesetzlichen Mindestlohns

(LAG Stuttgart, Urt. v. 11.1.2024 – 3 Sa 4/23) ..... 713

Zum Schutzbereich von Art. 12 GG bei der tariflichen Entgeltregelung

(BAG, Urt. v. 5.10.2023 – 6 AZR 333/22 [Ls.]) ..... 716

Luftverkehrsbetrieb i.S.v. § 24 Abs. 2 KSchG

(BAG, Urt. v. 1.6.2023 – 2 AZR 150/22 [Ls.]) ..... 716

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

BGH: Keine Nichtigkeit der während Corona-Pandemie durch Vollmacht an Verwalter gefassten Beschlüsse einer WEG ..... R4

BAG: Entgeltfortzahlung aufgrund einer SARS-CoV-2-Infektion und behördlicher Absonderungsanordnung ..... R4

BFH: Nutzungersatz aus Rückabwicklung eines Verbraucherdarlehensvertrags kein steuerbarer Kapitalertrag ..... R5

**Gesetzgebung**

BMJ: RefE zur Nachhaltigkeitsberichterstattung von Unternehmen ..... R5

**Personalia**

BMJ: Neue Bundesrichter gewählt ..... R5

**Was gab's in Brüssel?**

Grenzen des Ordre-public-Einwands im Rahmen der Brüssel Ia-VO ..... R6



# ÖSTERREICHISCHE NOTARIAT ZEITUNG

156. JAHRGANG

03  
2024

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-£315

MONATSSCHRIFT FÜR NOTARIAT UND VERFAHREN AUSSER STREITSACHEN

Aus dem Inhalt:

---

## EDITORIAL

---

*Karl Stöger:*

Die Notare und das Staatsamt (besonders in der Gemeinde...)

Seite 117

---

## BEITRAG

---

*Gottfried Musger:*

Rechtsprechung im Erb- und Pflichtteilsrecht 2023

Seite 118

---

## RECHTSPRECHUNG

---

„Heftung“ einer elektronischen Urkunde ist begrifflich unmöglich  
(*Ludwig Bittner*)

Seite 136

---

Kassatorische Klausel und Nachlassabsonderung

Seite 137

---

Unzulässigkeit einer Schiedsgutachtenvereinbarung zur Mängelfeststellung  
im B2C-Bereich (*Martin Trenker*)

Seite 161

---

BFG zur Entziehung der Befugnis zur GrESt-Selbstberechnung  
bei grober Fahrlässigkeit

Seite 170

---

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

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

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

# Inhalt

## Editorial

- Die Notare und das Staatsamt (besonders in der Gemeinde...) ..... 117  
Karl Stöger

## Beitrag

- Rechtsprechung im Erb- und Pflichtteilsrecht 2023 ..... 118  
Gottfried Musger

## Rechtsprechung

### Grundbuch, Wohn- und Liegenschaftsrecht

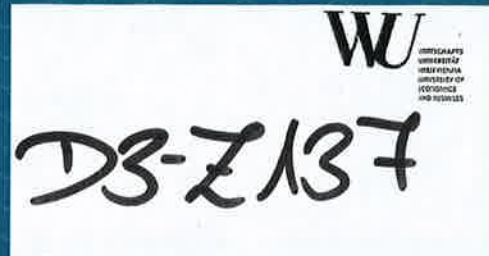
- Zur Befristung von Untermietverhältnissen ..... 129  
OGH 18. 9. 2023, 5 Ob 65/23d: § 26 Abs 1 und 4, § 29 Abs 1 Z 3, Abs 3 lit b und Abs 4, § 37 Abs 1 Z 8, § 39 MRG
- Zum Entlastungsbeweis nach § 1319 ABGB ..... 131  
OGH 31. 10. 2023, 10 Ob 12/23x: § 1319 ABGB
- Rechtliche Unmöglichkeit eines Baurechtsvertrags ..... 133  
OGH 13. 11. 2023, 3 Ob 137/23b: §§ 878, 879 Abs 1 ABGB; § 1 Abs 3 BauRG; § 1 Abs 3 Sbg BGG; §§ 61, 131 GBG
- „Heftung“ einer elektronischen Urkunde ist begrifflich unmöglich ..... 136  
LGZ Wien 31. 1. 2024, 46 R 24/24f: § 27 Abs 1, § 57 a Abs 4, § 94 Abs 1 Z 4 GBG; §§ 91 b, 91 c GOG; § 13 ERV 2021  
Anmerkung von Ludwig Bittner
- Erbrecht
- Kassatorische Klausel und Nachlassabsonderung . . . 137  
OGH 21. 11. 2023, 2 Ob 170/23y [2 Ob 171/23w]: §§ 720, 812 ABGB aF; § 176 AußStrG
- Auslegung eines Schenkungsvertrags: „Wunsch“ oder Auflage? ..... 145  
OGH 21. 11. 2023, 2 Ob 193/23f: §§ 914 f ABGB
- Fehlende Sparurkunde (Kleinbetragssparbuch): Auskunftsanspruch des Erben gegen die Bank . . . 147  
OGH 21. 11. 2023, 10 Ob 43/23f: §§ 31, 38 BWG; § 786 ABGB; Art XLII EGZPO
- Rekursfrist für nicht aktenkundige Parteien im Verlassenschaftsverfahren ..... 151  
OGH 14. 12. 2023, 2 Ob 235/23g: § 46 Abs 2 AußStrG
- Enterbung aufgrund tiefer Kränkung ..... 152  
OGH 23. 1. 2024, 2 Ob 228/23b: § 770 Z 4 ABGB
- Bewertung des Streitwerts im Verlassenschaftsverfahren ..... 153  
LGZ Wien 22. 1. 2024, 45 R 505/23g: §§ 160, 185 AußStrG; §§ 54 ff JN; §§ 4, 7, 14 lit c RATG
- Firmenbuch und Unternehmensrecht
- Zur Geltendmachung von Ansprüchen im Liquidationsstadium einer GesbR ..... 154  
OGH 20. 12. 2023, 6 Ob 96/23w: §§ 1216 a–e ABGB
- Zur analogen Anwendung der Verjährungshemmung bei der Vertretung der Gesellschaft durch ein Kollegialorgan ..... 157  
OGH 20. 12. 2023, 6 Ob 170/23b: §§ 877, 1494 ABGB; §§ 82, 83 GmbHG
- Vertragsrecht
- Unzulässigkeit einer Schiedsgutachtenvereinbarung zur Mängelfeststellung im B2C-Bereich . . . 161  
OGH 23. 11. 2023, 5 Ob 167/23d: § 9 Abs 1 KSchG  
Anmerkung von Martin Trenker
- Treuhand, Exekutions- und Insolvenzrecht
- Eine Vorschrift zur öffentlichen Bekanntmachung kann auch auf Analogie beruhen ..... 168  
OGH 13. 12. 2023, 8 Ob 127/23v: §§ 255, 257 Abs 2 IO
- Standesrecht und Berufshaftung
- BFG zur Entziehung der Befugnis zur GrEst-Selbstberechnung bei grober Fahrlässigkeit ..... 170  
Bundesfinanzgericht (BFG) 16. 1. 2024, RV/5100683/2023: § 11 Abs 2, §§ 13, 15 GrEstG

- Impressum ..... 172

3/2024

S. 105–156, ART.-NR. 46–68

März 2024



# ZFR

ZEITSCHRIFT FÜR FINANZMARKTRECHT

Herausgeber: Philipp Fidler, Olaf Riss, Rainer Wolfbauer

## EDITORIAL:

» **Klaus Hirschler:** Dividenden aus Aufwertungsgewinnen?

## BEITRÄGE

- » **Dorothea Lamprecht/Andreas Pawlik:** Transaktionen im Fokus: Wie treffsicher ist Ihre kontinuierliche Überwachung im Sinne des FM-GwG?
- » **Thomas Stern:** Nur ein einziger aufsichtlicher Konsolidierungskreis?
- » **Jennifer Salomon/Gerald Trieb:** Ermittlung eines Score-Werts kann das Verbot der automatisierten Entscheidung (Art 22 DSGVO) verletzen

## JUDIKATUR

- » **EuGH:** Das Kfz-Leasing im Lichte des Verbraucherrechts und der Dienstleistungsrichtlinie
- » **VwGH:** Enforcement vor dem BVwG: Zur inhaltlichen Begründungspflicht und Entscheidungsbefugnis des Gerichts
- » **BVwG:** Zu Geldwäsche-Sorgfaltspflichten in Bezug auf Omnibuskonten

**ZFR 3/2024**

19. Jahrgang, März 2024

**EDITORIAL** Dividenden aus Aufwertungsgewinnen?

105

In den vergangenen Wochen sind die Rechnungslegungsvorschriften von UGB und IFRS wiederholt durchmischt worden. Unabhängig von aktuellen Sachverhalten lohnt es sich aber aufgrund des immer stärkeren Einflusses der IFRS auch auf das Steuerrecht, über die Zulässigkeit eines IFRS-Jahresabschlusses – und damit zusammenhängende Begleitmaßnahmen – nachzudenken.

**BEITRÄGE****Dorothea Lamprecht/Andreas Pawlik: Transaktionen im Fokus: Wie treffsicher ist Ihre kontinuierliche Überwachung im Sinne des FM-GwG?**

109

Verpflichtete des FM-GwG müssen die kontinuierliche Überwachung ihrer Geschäftsbeziehungen sicherstellen. Dazu ist es erforderlich, dass Verpflichtete sowohl ein angemessenes Indizienmodell implementieren als auch eine geeignete Kalibrierung der Schwellenwerte vornehmen. Sämtliche generierten Treffer (Alerts) sind zeitnah zu bearbeiten und zu plausibilisieren. Sollte dies in einer angemessenen Zeitdauer nicht möglich sein, hat der Verpflichtete die Erstattung einer Verdachtsmeldung zu prüfen.

**JUDIKATUR IM FOKUS****Thomas Stern: Nur ein einziger aufsichtlicher Konsolidierungskreis?**

114

Nach vielen Jahren liegt eine hg E zur Einbeziehung gemeinnütziger Bauvereinigungen in den Säule I-Konsolidierungskreis vor. Der VwGH beantwortet im gleichen Zuge auch allgemeine Fragen zum rätselhaften Art 2 Abs 6 CRD.

VwGH 14. 12. 2023, Ra 2021/02/0068: Gemeinnützige Bauvereinigungen zählen zum Konsolidierungskreis einer Bank (Anm R. Wolfbauer)

117

**Jennifer Salomon/Gerald Trieb: Ermittlung eines Score-Werts kann das Verbot der automatisierten Entscheidung (Art 22 DSGVO) verletzen**

119

Laut EuGH fällt bereits die Ermittlung eines Wahrscheinlichkeitswerts unter die automatisierte Entscheidungsfindung gem Art 22 DSGVO, wenn dieser Wert eine maßgebliche Rolle bei der Entscheidung durch einen Dritten spielt. Der vorliegende Beitrag setzt sich kritisch mit den Entscheidungsgründen des EuGH in seiner zweiten „SCHUFA-Entscheidung“ und den Folgen dieser Entscheidung auseinander.

EuGH 7. 12. 2023, C-634/21: Das „Scoring“ durch die SCHUFA und der Datenschutz

124

**JUDIKATUR****EuGH**

Unzulässige Voraussetzungen für die Nichtigerklärung eines Kreditvertrags	126
Zum Zurückbehaltungsrecht des Kreditgebers beim unwirksamen Kreditvertrag	128
Das Kfz-Leasing und die Dienstleistungsrichtlinie	130
Kfz-Leasing- und Kreditverträge und deren Widerruf im Lichte der Verbraucherrechte- sowie der Verbraucherkreditrichtlinie	132



## INHALTSVERZEICHNIS

### VwGH

#### »AUF SICHTSRECHT

- |                                                                                                                         |     |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| Enforcement vor dem BVwG: Zur inhaltlichen Begründungspflicht und Entscheidungsbefugnis des Gerichts (Anm R. Wolfbauer) | 135 |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|

### OGH

#### »INSOLVENZRECHT

- |                                                                                      |     |
|--------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| Gesundheitsgefährdung als Verweigerungsgrund des Schuldners im Abschöpfungsverfahren | 138 |
|--------------------------------------------------------------------------------------|-----|

#### »VERSICHERUNGSRECHT

- |                                                                                  |     |
|----------------------------------------------------------------------------------|-----|
| Bauherren-Klausel und Erfolgsaussichtsprüfung bei einer Rechtsschutzversicherung | 139 |
|----------------------------------------------------------------------------------|-----|

#### »BANKRECHT

- |                                                                                                                             |     |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| Art 9.2.3 ARB 2000: Keine Deckungspflicht bei Ansprüchen gegen Bank im Zusammenhang mit Fremdwährungskrediten               | 141 |
| Ein Fremdwährungskreditvertrag kann auch ohne Geldwechselvertrag fortbestehen                                               | 143 |
| Rückwirkende Kontoöffnung nur bei konkreten Anhaltspunkten über bereits vor dem Tod ausgeschiedene Vermögenswerte möglich   | 144 |
| Keine Aufklärungspflicht der Bank gegenüber dem Drittpfandbesteller                                                         | 145 |
| Unschlüssigkeit eines auf Untersagung eines automatischen Scorings von Kunden gerichteten Klagebegehrens (Anm R. Wolfbauer) | 146 |

### BVwG

#### »AUF SICHTSRECHT

- |                                                                                                              |     |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| Zu Geldwäsche-Sorgfaltspflichten in Bezug auf Omnibuskonten                                                  | 148 |
| Zur Zurechnung geldwäscherechtlicher Sorgfaltspflichtverletzungen zur juristischen Person (Anm R. Wolfbauer) | 150 |

### AKTUELLES (Rainer Wolfbauer)

- |                                                                   |     |
|-------------------------------------------------------------------|-----|
| Aktuelle Gesetzesvorhaben                                         | 153 |
| Leitlinien der ESMA für Meldungen gemäß EMIR                      | 154 |
| Verordnung der Kommission zu Echtzeitüberweisungen veröffentlicht | 154 |

### Impressum

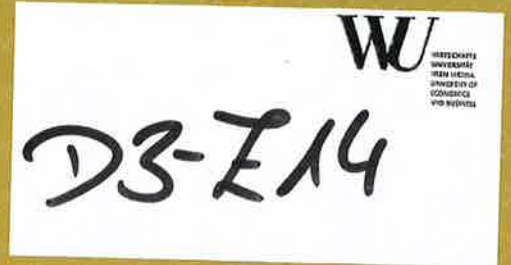
156

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

3/2024

S. 67–98, ART.NR. 12–18

März 2024



# RWZ

RECHT UND RECHNUNGSWESEN

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

## GESELLSCHAFTS- UND STEUERRECHT

- » **Matthias Potyka/Eva Reichel:** Neuerungen im Kapitalgesellschaftsrecht: GesRÄG 2023 und GesDigG 2023
- » **Alexander Hiermann/Anton Rab:** Ausgewählte Fragen zur Bilanzierung und Berichterstattung in der FlexCo

## RECHNUNGSWESEN

- » **Klaus Hirschler/David Roider:** Der negative Firmenwert im Jahres- und Konzernabschluss nach UGB

## UNTERNEHMENSBERICHTERSTATTUNG

- » **Barbara Coudenhove-Kalergi/Stefan Merl:** Die EU-Entwaldungsverordnung – Sorgfaltspflichten entlang der Lieferkette

## UNTERNEHMENSBEWERTUNG

- » **Andreas Creutzmann:** Planungsrechnungen bei rechtsgeprägten Unternehmensbewertungen

**AKTUELLES**

<b>Wissenschaftlicher Beirat der RWZ</b>	67
<b>Klaus Hirschler: Kurzinformation zur AFRAC-Fachinformation „Aktuelle Fragen im Zusammenhang mit der Bilanzierung der Energiekostenzuschüsse 1 und 2 und der Rückforderung von COVID-19-Hilfen (UGB)“</b>	68

**GESELLSCHAFTS- UND STEUERRECHT**

<b>Matthias Potyka/Eva Reichel: Neuerungen im Kapitalgesellschaftsrecht: GesRÄG 2023 und GesDigG 2023</b>	69
Der vorliegende Beitrag bietet einen Überblick über das GesRÄG 2023, mit dem die Flexible Kapitalgesellschaft (FlexKapG) als neue Rechtsform eingeführt und das GmbH-Mindeststammkapital auf 10.000 € abgesenkt wurde, sowie über das GesDigG 2023, mit dem Regelungen über die Disqualifikation von Geschäftsführern und Vorstandsmitgliedern erlassen wurden.	
<b>Alexander Hiermann/Anton Rab: Ausgewählte Fragen zur Bilanzierung und Berichterstattung in der FlexCo</b>	74
Seit 1. 1. 2024 existiert eine neue Gesellschaftsform in Österreich – die Flexible Kapitalgesellschaft (FlexCo oder FlexKap). Aufgrund der subsidiären Anwendung der für die GmbH geltenden Bestimmungen (§ 1 Abs 2 FlexKapGG) wurden Anpassungen im Unternehmensgesetzbuch mit der Einführung der FlexCo nicht vorgenommen. Der vorliegende Artikel beschäftigt sich mit ausgewählten Fragestellungen, die sich dadurch im Rahmen der Bilanzierung und Berichterstattung bei der neuen Gesellschaftsform ergeben.	

**RECHNUNGSWESEN**

<b>Klaus Hirschler/David Roider: Der negative Firmenwert im Jahres- und Konzernabschluss nach UGB</b>	80
Als Ergebnis der Diskussionen rund um den Entwurf der AFRAC Stellungnahme 41 (September 2023) zur Folgebewertung von derivativen Firmenwerten (UGB) erörtert der Beitrag die Problemstellungen der bilanziellen Abbildung eines negativen Firmenwerts im Jahresabschluss bzw passiven Unterschiedsbetrags im Konzernabschluss und regt legislative Vorschläge zur künftigen Bilanzierung negativer Differenzbeträge aus der Anschaffung von Betrieben bzw Tochterunternehmen an.	

**UNTERNEHMENSBERICHTERSTATTUNG**

<b>Barbara Coudenhove-Kalergi/Stefan Merl: Die EU-Entwaldungsverordnung – Sorgfaltspflichten entlang der Lieferkette</b>	85
Mit der Verordnung (EU) 2023/1115 (EU Deforestation Regulation bzw Entwaldungsverordnung – EUDR) erhalten alle Unternehmen, die „relevante Rohstoffe“, wie Rinder, Kakao, Kaffee, Ölpalme, Kautschuk, Soja und Holz, oder Erzeugnisse, die relevante Rohstoffe enthalten, in Verkehr bringen, am Markt bereitstellen oder ausführen wollen, neue und umfangreiche Sorgfaltspflichten. Der Artikel beleuchtet die wesentlichen Elemente der EUDR, welche Anforderungen sich für die betroffenen Unternehmen ergeben und welche Dokumentationsanforderungen und Berichterstattungspflichten dies zur Folge hat.	

**UNTERNEHMENSBEWERTUNG**

<b>Andreas Creutzmann: Planungsrechnungen bei rechtsgeprägten Unternehmensbewertungen</b>	91
Die Anforderungen an plausible Planungsrechnungen sind unabhängig vom Bewertungsanlass. Plausible Planungsrechnungen basieren auf einem plausiblen Mengen- und Wertgerüst. Der Beitrag zeigt ein Schema zur Beurteilung der Plausibilität und Vertretbarkeit von Annahmen bei rechtsgeprägten Unternehmensbewertungen. Regelmäßig werden Plananpassungen durch Erweiterung des Detailplanungszeitraums um eine Grobplanungsphase zur Ableitung plausibler nachhaltiger Ergebnisse notwendig sein.	