

D3-269

**I. IM FOKUS**  
 Are Happy Fans  
 of Civil Status

38

**II. FREIZÜGIGKEIT**

 Dano: a Right to Freedom of Movement or Protection  
 against an Unreasonable Burden Imposed upon Member States'  
 Social Security Systems

248

**III. STEUERRECHT**

 Der Verkauf von Rabattkarten als steuerbarer und  
 steuerpflichtiger Umsatz

254

**Board of Editors**

 PROF. DR. DR.  
 CARL BAUDENBACHER  
 LUXEMBURG/  
 ST. GALLEN (PRÄSIDENT)

 PROF. DR. DR.  
 GENERALDIREKTOR A.D.  
 WALTER BARFUß  
 WIEN

 FÜRSTLICHER RAT  
 ALT REGIERUNGSCHEF  
 HANS BRUNHART  
 VADUZ

 PROF. DOTT.  
 ALDO FRIGNANI  
 AVVOCATO  
 TORINO

 PROF. DR.  
 CHRISTIAN KOHLER  
 SAARBRÜCKEN

 RECHTSANWALT DR.  
 FRANK MONTAG  
 BRÜSSEL

 DR. SVEN NORBERG  
 BRÜSSEL

**IV. ZUR DEBATTE**

 The European Model Company Act's Approach  
 to a European Group Law

260





# The European Legal

WU  
D3-271

## Forum iuris communis Europae

in connection with

**unalex. The Portal to International Law**

[www.unalex.eu](http://www.unalex.eu)

**Edited by**

Thomas Simons

Rainer Hausmann

**Board of Editors**

Alegría Borrás, Barcelona (ES)

Sabine Corneloup, Dijon (FR)

Peter Hay, Atlanta (USA)

Peter Kindler, Munich (DE)

Ilaria Queirolo, Genoa (IT)

Monika Pauknerová, Prague (CZ)

Andreas Schwartz, Innsbruck (AT)

Mathijs ten Wolde, Groningen (NL)

Eleni Tzoulia, Multi-level marketing as business-to-consumer commercial practice: The implications of point 14 Annex I of Directive 2005/29/EC regarding the necessity and the effectiveness of the legislative construction in force against unfair competition in the European Union

*ECJ 09 October 2014 – C-376/14 PPU – C. v. M. – unalex EU-610 – Brussels IIbis Regulation Articles 2(11) and 117*

*ECJ 01 October 2014 – C-436/13 – E. v. B. – unalex EU-609 – Brussels IIbis Regulation Articles 8, 12 and 15*

*ECJ 11 September 2014 – C-112/13 – A v. B and Others – unalex EU-608 – TFEU Article 267; Brussels I Regulation Article 24; Charter of Fundamental Rights of the European Union Article 47*

*ECJ 04 September 2014 – C-157/13 – Nickel & Goeldner Spedition GmbH v. «Kintra» UAB – unalex EU-604 – European Insolvency Regulation Article 3(1); Brussels I Regulation Articles 1(2)(b) and 71; CMR Article 31(1)*

*ECJ 04 September 2014 – C-452/13 – Germanwings GmbH v. Ronny Henning – unalex EU-607 – Regulation (EC) No 261/2004 Articles 2, 5 and 7*

*ECJ 19 June 2014 – C-507/12 – Jessy Saint Prix v. Secretary of State for Work and Pensions – unalex EU-598 – TFEU Article 45; Directive 2004/38/EC Article 7*

*Court of Appeal (Civil Division) (UK) 23 May 2014 – Dar Al Arkan Real Estate Development Co & other v. Majid Al-Sayed Bader Hashim Al Refai & others – unalex UK-541 – Brussels I Regulation Article 22(5)*

*High Court, Queen's Bench Division (UK) 18 March 2014 – Lawrence Allen & others v. Depuy International Limited – unalex UK-543 – Rome II Regulation Article 31*

*BGH (DE) 15 May 2014 – unalex DE-3069 – Brussels I Regulation Articles 15, 16*

*OLG Köln (DE) 25 March 2014 – unalex DE-3073 – Brussels I Regulation Article 5(1)*

**4-2014**

pp. 85 - 112

14th Year July/August 2014

# CONTENTS

*Eleni Tzouli*, Multi-level marketing as business-to-consumer commercial practice: The implications of point 14 Annex I of Directive 2005/29/EC regarding the necessity and the effectiveness of the legislative construction in force against unfair competition in the European Union 85

## Private International Law and International Civil Procedure

### Civil Procedure

ECJ 11 September 2014 – C-112/13 – *A v. B and Others* – TFEU Article 267; Brussels I Regulation Article 24; Charter of Fundamental Rights of the European Union Article 47 92

ECJ 04 September 2014 – C-157/13 – *Nickel & Goeldner Spedition GmbH v. «Kintra» UAB* – European Insolvency Regulation Article 3(1); Brussels I Regulation Articles 1(2)(b) and 71; CMR Article 31(1) 96

Court of Appeal (Civil Division) (UK) 23 May 2014 – [2014] EWCA Civ 715 – *Dar Al Arkan Real Estate Development Co. & others v. Majid Al-Sayed Bader Hashim Al Refai & others* – Brussels I Regulation Article 22(5) 97

BGH (DE) 15 May 2014 – III ZR 155/12 – Brussels I Regulation Articles 15, 16 99

OLG Köln (DE) 25 March 2014 – 3 U 171/13 – Brussels I Regulation Article 5(1) 101

### Family and Succession Law

ECJ 09 October 2014 – C-376/14 PPU – *C. v. M.* – Brussels Ibis Regulation Articles 2(11) and 117 101

ECJ 01 October 2014 – C-436/13 – *E. v. B.* – Brussels Ibis Regulation Articles 8, 12 and 15 105

### Private International Law

High Court, Queen's Bench Division (UK) 18 March 2014 – [2014] EWHC 753 (QB) – *Lawrence Allen & others v. Deputy International Limited* – Rome II Regulation Article 31 107

## International and European Commercial and Company Law

### Transport Law; Maritime Law; Aviation Law

ECJ 04 September 2014 – C-452/13 – *Germanwings GmbH v. Ronny Henning* – Regulation (EC) No 261/2004 Articles 2, 5 and 7 108

## International and European Labour Law

ECJ 19 June 2014 – C-507/12 – *Jessy Saint Prix v. Secretary of State for Work and Pensions* – TFEU Article 45; Directive 2004/38/EC Article 7 110

### New Publications 112

Table of Abbreviations II

Conference Calendar III

Masthead IV

ZEITSCHRIFT FÜR

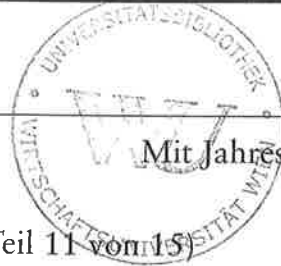
# ABGABEN-, FINANZ- UND STEUERRECHT

BFG-ERKENNTNISSE ZUM ABGABEN- UND STEUERRECHT

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

03-244

2014 / Nr. 6, Seiten 201–242



Mit Jahresübersicht 2014 zum Herausnehmen

## Steuer & Service

- 202 Steuerprüfung: quo vadis? (Teil 11 von 15)
- 211 Auslandsbezogene Sonderzahlungen bei Auslandsentsendungen (EAS 3346)
- 212 Deutsche Durchgriffsbesteuerung nach § 50d dEStG (EAS 3347)
- 213 Beteiligungen inländischer GmbHs über eine inländische KG an einer deutschen AG (EAS 3350)
- 214 Vorstandsmitglied einer slowenischen AG (EAS 3355)
- 214 Formulierungskünste aus dem Finanzministerium

## Bundesfinanzgericht

- 215 BFG-kompakt – Gesamtübersicht veröffentlichter BFG-Erkenntnisse
- 218 Zuwendungsfruchtgenuss: Wirtschaftliches Eigentum und damit AfA-Anspruch eines Fruchtgenussberechtigten
- 222 Hauptwohnsitzbefreiung bei Aufgabe des Wohnsitz eineinhalb Jahre nach der Veräußerung
- 224 Kaufpreisleasing ist nicht gebührenpflichtig
- 225 BFG-Erkenntnisse „kurz & bündig“

## Verwaltungsgerichtshof

- 233 Anhängige Amtsrevisionen
- 235 Versicherungsentschädigung für Verdienstentgang

Herausgeber: Hubert W. Fuchs und Klaus Hilber

# INHALT

---

## STEUER & SERVICE

- 202 Steuerprüfung: quo vadis? (Teil 11 von 15)  
(Markus Scheiblauer)
- 211 Auslandsbezogene Sonderzahlungen bei Auslandsentsendungen (EAS 3346)  
BMF-010221/0641-VI/8/2014 (EAS 3346) vom 29.9.2014 (Hubert W. Fuchs)
- 212 Deutsche Durchgriffsbesteuerung nach § 50d dEStG (EAS 3347)  
BMF-010221/0597-VI/8/2014 (EAS 3347) vom 24.9.2014 (Hubert W. Fuchs)
- 213 Beteiligungen inländischer GmbHs über eine inländische KG an einer deutschen AG (EAS 3350)  
BMF-010221/0600-VI/8/2014, (EAS 3350) vom 29.9.2014 (Hubert W. Fuchs)
- 214 Vorstandsmitglied einer slowenischen AG (EAS 3355)  
BMF-010221/0684-VI/8/2014 (EAS 3355) vom 14.10.2014 (Hubert W. Fuchs)
- 214 Formulierungskünste aus dem Finanzministerium  
BMF-010203/0312-VI/6/2014 vom 3.10.2014 (Peter Pülzl)

## BUNDESFINANZGERICHT

- 215 BFG-KOMPAKT - Gesamtübersicht veröffentlichter BFG-Erkenntnisse  
(Klaus Hilber)
- 218 Zuwendungsfruchtgenuss: Wirtschaftliches Eigentum und damit AfA-Anspruch eines  
Fruchtgenussberechtigten  
BFG 12.8.2014, RV /4100325/2012 (Hubert W. Fuchs)
- 222 Hauptwohnsitzbefreiung bei Aufgabe des Wohnsitz eineinhalb Jahre nach der Veräußerung  
BFG 28.10.2014, RV /6100633/2014 (Nadja Hubmann)
- 224 Kaufpreisleasing ist nicht gebührenpflichtig  
BFG 20.5.2014, RV /3100266/2013 (Clemens Endfellner)
- 225 BFG-ERKENNTNISSE „kurz & bündig“  
(Klaus Hilber)

## VERWALTUNGSGERICHTSHOF

- 233 ANHÄNGIGE AMTSREVISIONEN  
(Hubert W. Fuchs)
- 235 Versicherungsentschädigung für Verdienstentgang  
VwGH 24.4.2014, 2011/15/0197 (Klaus Hilber)

## SERVICE-TEIL

- 237 Buchbesprechungen
- 240 Herausgeber
- 240 Autoren
- 241 Impressum

- Editorial ..... 37  
*Von Karl-Heinz Danzl*

## Beiträge

- Die Rechtsprechung des VfGH zum Bundesstraßengesetz ..... 40  
 Ist eine Enteignung zum Zweck der Herstellung einer Bundesstraße nur dann zulässig, wenn dem Grundstückseigentümer zuvor ein angemessenes Kaufangebot gemacht oder die privatrechtliche Einräumung einer entsprechenden Dienstbarkeit angeboten wurde? Darf die Bundesstraßenverwaltung die Verlegung von Erdgasleitungen im Straßenkörper von Bundesstraßen prinzipiell für unzulässig erklären? Und was ist unter dem Begriff der Wirtschaftlichkeit des Bauvorhabens iSd § 4 Abs 1 BStG zu verstehen? Diese und andere Fragen werden in der Rsp des VfGH zum BStG beantwortet.  
*Von Martin Hiesel*

- Lücken im europäischen Verkehrsopferschutz ..... 45  
**Entsprechen die nationalen Regelungen den EU-Vorgaben?**  
 Personen- und Sachschäden nach Verkehrsunfällen mit nicht versicherten oder unerkannt gebliebenen Fahrzeugen bringen oft viel Leid für die Betroffenen. Darum war es seit langem ein Bestreben vieler Organisationen, zumindest für die materiellen Folgen ein Auffangnetz zu schaffen. Allerdings zeigt eine kritische Analyse, dass die Leistungen der jeweiligen Garantiefonds erheblich differieren und so manche problematische Leistungseinschränkungen bestehen.  
*Von Hugo Hauptfleisch*

## Bericht

- Tagung der Skisachverständigen ..... 52  
 am 7. 11. 2014 in **Bad Hofgastein**  
*Von Marwin Gschöpf*

## Gesetzgebung und Verwaltung

- Bundesrecht ..... 54  
*Von Gerhard Pürstl*

## Rechtsprechung

- Abgrenzung Amtshaftung – Privatwirtschaftsverwaltung bei unfallkausalem  
 Versäumnis der Straßenmeisterei ..... 56  
 36: OGH 22. 5. 2014, 1 Ob 27/14y
- Verbot geltungserhaltender Reduktion bei einer Stornoklausel ..... 59  
 37: OGH 17. 2. 2014, 4 Ob 229/13z  
*Mit Anmerkung von Christian Huber*
- Anforderungen an Kausalitätsbeweis bei Verletzung von Schutzgesetzen ..... 61  
 38: OGH 22. 1. 2014, 3 Ob 212/13t

## Judikaturübersicht Verwaltung

- StVO ..... 64  
 39: LVwG Stmk 2. 10. 2014, LVwG 30.33–4599/2014  
 Tatumschreibung muss entsprechend konkretisiert sein
- FSG ..... 64  
 40: VwGH 21. 8. 2014, Ra 2014/11/0027  
 Führerscheinbehörde ist an rk Strafverfügungen gebunden
- KFG ..... 64  
 41: VwGH 21. 8. 2014, Ro 2014/11/0068  
 Blaulichtbewilligung nur, wenn Einsatzfahrten tatsächlich häufig zu erwarten sind, Einzelfallprüfung notwendig
- VStG ..... 67  
 42: LVwG Wien 14. 10. 2014, VGW-031/002/30698/2014  
 Die Zurechnungsfähigkeit ausschließender Rauschzustand, nur Bestrafung nach § 83 SPG kommt in Betracht

## Kuratorium für Verkehrssicherheit

- Alkohol-Wegfahrsperrn für alkoholauffällige Lenker ..... 67  
 International sind sie bereits jahrelang im Einsatz, ihre Wirksamkeit ist empirisch belegt und auch in Österreich wurden bereits erste Erfahrungen gesammelt: Alkohol-Wegfahrsperrn sind ein vielversprechendes Mittel, um Alkoholfahrten erfolgreich zu verhindern und die Rehabilitation alkoholauffälliger Lenker zu unterstützen. Wie aber kann diese sinnvolle Maßnahme in Österreich umgesetzt werden?  
 Von Birgit Salamon und Sabine Kaulich

## Standards

- Impressum ..... 37
- Veranstaltungen & Seminare ..... 72

Rechtsanwaltstarif einfach  
 und überall berechnen –  
 mit dem **Tarifrechner Lite**



Auch für mobile Endgeräte  
 optimiert –  
 iPhone, iPad, Android

Gratis auf <http://tarif.manz.at>

MANZ 

### INHALT 3 · 2015

DVBI aktuell III  
Vorschau/Impressum VII

#### Aufsätze

- Mehr Frauen in Führungspositionen des öffentlichen Dienstes durch Fördermaßnahmen – verfassungs- und europarechtliche Bewertung  
Dr. Dres. h.c. Hans-Jürgen Papier /  
Dr. Martin Heidebach S. 125
- Rechtsschutz bei Auswahlentscheidungen – Konkurrentenklage  
Professor Dr. Wolf-Rüdiger Schenke S. 137
- Ridesharing-Angebote als Herausforderung für das Personenbeförderungs- und das Ordnungsrecht  
Dr. Meinhard Schröder S. 143
- Die Reichweite der Tariftreuepflichten im öffentlichen Personennahverkehr – Eine Untersuchung vor dem Hintergrund der Tariftreue- und Vergabegesetze in den Bundesländern  
Dr. Markus Faber S. 149
- Vergabekammern im Recht der Amtshaftung  
Prof. Dr. Dr. Christoph Stumpf /  
Rechtsanwalt Michael Götz S. 154

#### Buchbesprechungen

- Rudolf Mellinghoff u.a. (Hrsg.), Leitgedanken des Rechts, Paul Kirchhof zum 70. Geburtstag, Band I: Staat und Verfassung, Band II: Staat und Bürger.  
Prof. Dr. Katrin Stein S. 158
- Isensee/Kirchhof (Hrsg.), Handbuch des Staatsrechts der Bundesrepublik Deutschland.  
Prof. Dr. h.c. Rudolf Mellinghoff S. 159
- Sven Kreuter, Die Befugnisse des Bundes zur Verwaltung der Wasserstraßen in Deutschland.  
Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner S. 161
- Bernadette Biermann, Bioenergie und Planungsrecht. Der Einfluss des Planungsrechts auf die Nutzung der Bioenergie unter besonderer Berücksichtigung der umweltrelevanten Auswirkungen des Energiepflanzenausbaus.  
Dr. Boas Kümper S. 162
- Martin Kment, Netzausbau zugunsten erneuerbarer Energien.  
Dr. Ronja Maria Linßen S. 163

#### Rechtsprechung

##### Europäischer Gerichtshof

EuGH, Gr. K., U.v. 02.12.2014 – C-148/13 – u.a. Homosexualität als glaubhafter Verfolgungsgrund – mit Anmerkung Gärditz S. 165

##### Landesverfassungsgerichte

LVerfG NRW, U.v. 09.12.2014 – 11/13 – Vb kann sich auch gegen ein Unterlassen des Gesetzgebers richten – mit Anmerkung Henneke S. 171

LVerfG LSA, U.v. 26.11.2014 – LVG 12/13 – Finanzausgleichsumlage ist verfassungsgemäß – mit Anmerkung David S. 182

##### Oberverwaltungsgerichte und Verwaltungsgerichtshöfe

VGH BW, U.v. 28.10.2014 – 10 S 3450/11 – Umfang der rechtlichen Überprüfung der Stilllegungsgenehmigung einer kerntechnischen Anlage S. 189

Nds OVG, U.v. 20.11.2014 – 13 LC 140/13 – n.r. – Nachträgliche Änderung der Einleitererlaubnis einer Kläranlage S. 194

[LS] Bay VGH, U.v. 03.11.2014 – 4 N 12.2074 – Unwirksamkeit einer Entwässerungssatzung S. 196

#### Beilagenhinweis:

Mit dieser Ausgabe verteilen wir eine Beilage der Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG, Baden-Baden. Wir bitten um freundliche Beachtung.

DE GRUYTER

2014 · BAND 126 · HEFT 3  
ISSN 0084-5310 · e-ISSN 1612-703X

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

03-2277

ZEITSCHRIFT FÜR  
STRAFRECHTSWIS  
MIT AUSLANDSRUNDSCHAU



HERAUSGEGEBEN VON

*Helmut Fuchs*  
*Tatjana Hörnle*  
*Kristian Kühl*  
*Ulfrid Neumann*  
*Bernd Schönemann*  
*Ulrich Sieber*  
*Thomas Weigend*

IN VERBINDUNG MIT

*Manfred Burgstaller*  
*Albin Eser*  
*Günther Jakobs*  
*Heinz Müller-Dietz*  
*Claus Roxin*  
*Klaus Tiedemann*

DE  
|  
G

[www.degruyter.com/zstw](http://www.degruyter.com/zstw)

## Inhalt

### Artikel

Sabine Gleß und Thomas Weigend  
**Intelligente Agenten und das Strafrecht — 561**

Juan Pablo Montiel  
**Obliegenheiten im Strafrecht? — 592**

Kay H. Schumann  
**Die besondere Handlungsqualität des „Schwörens“ – Zur eigenständigen strafrechtlichen Erfassung des Meineides — 615**

Tobias Reinbacher  
**Neue Herausforderungen an die Zueignungsabsicht i. S. v. § 242 StGB bei Daten- und Informationsträgern — 642**

Christian Brand und Christoph Albrecht  
**Zur Reichweite des § 315 b StGB — 669**

Dorothea Magnus  
**Beweisverbote bei Zufallsfunden im Strafprozess – am Beispiel der DNA-Reihenuntersuchung — 695**

## **Inhalt**

### **Goldammer's Archiv für Strafrecht ab 2015**

Von Jürgen Wolter (Schriftleitung), Mannheim . . . . . 1

### **Abhandlungen**

#### **Die Einwilligung in den ärztlichen Heileingriff – ein Rechtfertigungsgrund Überlegungen zum Gehalt der strafatbestandsmäßigen Handlung**

Von Professor Dr. Dres. h.c. Walter Gropp, Gießen . . . . . 5

#### **Objektive Zurechnung und Kausalität**

Von Professor Dr. Dr. h.c. Karl Heinz Gössel, Richter am BayObLG a.D., München . . . . . 18

### **Praxis**

#### **Zum Verbot der Vollverschleierung**

#### **Zugleich Besprechung von EGMR, Urteil vom 1.7.2014**

Von Professor Dr. Dr. h.c. Heike Jung, Saarbrücken . . . . . 35

### **Schrifttum**

Satzger/Schluckebier/Widmaier † (Hrsg.), **StPO**. Strafprozessordnung. Kommentar, 2014  
(Professor Dr. Dr. h.c. Karl Heinz Gössel, Richter am BayObLG a.D., München) . . . . . 42

Günter Stratenwerth, **Schweizerisches Strafrecht**. Allgemeiner Teil I: Die Straftat. 4., neu  
bearb. Aufl., 2011  
(Professor Dr. Kurt Schmoller, Salzburg) . . . . . 46

Günter Stratenwerth/Wolfgang Wohlers, **Schweizerisches Strafgesetzbuch – Handkom-  
mentar**, 3. Aufl., 2013  
(Professor Dr. Gunnar Duttge, Göttingen) . . . . . 49

Ingrid Mitgutsch/Wolfgang Wessely (Hrsg.), **Strafrecht Besonderer Teil**, Jahrbuch 2013, 2013  
(Professor Dr. Kurt Schmoller, Salzburg) . . . . . 53

Gian Luigi Gatta, **La minaccia**. Contributo allo studio delle modalità della condotta penal-  
mente rilevante, 2013  
(Professor Dr. Manfred Maiwald, Göttingen) . . . . . 54

Josef Isensee/Paul Kirchhof (Hrsg.), **Handbuch des Staatsrechts der Bundesrepublik  
Deutschland**. Band XI: Internationale Bezüge. 3., völlig neu bearb. u. erw. Aufl., 2013  
(Ministerialdirektor im BMJ a.D. Dr. Jürgen Jekewitz, Bonn/Dorweiler) . . . . . 57

Susanne Rheinbay, **Die Errichtung einer Europäischen Staatsanwaltschaft**, 2014  
(Professor Dr. Michael Hegmanns, Münster) . . . . . 58

Frank Meyer, **Strafrechtsgenese in internationalen Organisationen**. Eine Untersuchung  
der Strukturen und Legitimationsvoraussetzungen strafrechtlicher Normbildungsprozesse in  
Mehrebenensystemen, 2012  
(Professor Dr. Michael Kubiciel, Köln) . . . . . 61

#### **Hinweis in eigener Sache:**

Die Verlagsgruppe Hüthig Jehle Rehm GmbH hat die Entscheidung getroffen, ihr juristisches Verlagsprogramm zukünftig ausschließlich unter der Marke *C.F. Müller* herauszugeben. Deshalb wird Goldammer's Archiv für Strafrecht von dieser Ausgabe an *nicht mehr* unter dem Imprint *R. v. Decker*, sondern unter der Marke *C.F. Müller* erscheinen. Dies hat eine Anpassung der Markenangaben und -logos zur Folge, weitere Konsequenzen ergeben sich daraus nicht.

# Monatsschrift Kriminologie und Strafrechtsreform

D 3 - Z 275



Journal of Criminology and Penal Reform

Neurowissenschaften und Kriminologie  
Neurosciences and Criminology

herausgegeben von /edited by  
Friedrich Lösel & Helmut Remschmidt

5/6 14

M SchrKrim 97. Jahrgang  
Dez. 2014 ISSN 0026-9301  
[www.heymanns-mschrkrim.de](http://www.heymanns-mschrkrim.de)

Carl Heymanns Verlag

Neurowissenschaften und Kriminologie  
Neurosciences and Criminology



Editorial (deutsch) ..... 327  
Editorial (English)..... 330

ARTIKEL  
ARTICLES

**I. Grundlagen und Bezug zum Strafrecht  
Basics of the Neurosciences and Relation to Criminal Law**

*Prinz, Wolfgang*, Freiheitsintuitionen: Handlungsurheberschaft zwischen Natur und Kultur ..... 333  
*Dreßing, Andrea/Dreßing, Harald*, Möglichkeiten und Grenzen neurowissenschaftlicher Untersuchungsmethoden bei der Beurteilung von Delinquenz. .... 345  
*Müller, Jürgen Leo/Nedopil, Norbert*, Neurowissenschaften in foro: Hilfreiche Technik oder neue Quelle von Missverständnissen? ..... 356  
*Merkel, Reinhard*, Neuroimaging and Criminal Law ..... 365  
*Dünkel, Frieder/Geng, Bernd*, Neuere Erkenntnisse der Neurowissenschaften zur Gehirnentwicklung (»brain maturation«) und Implikationen für ein Jungtäterstrafrecht ..... 387

**II. Neurowissenschaftliche Forschung über Kriminalität und spezifische Risikogruppen  
Neuroscientific Research on Crime and Specific Risk Groups**

*Paquin, Stephane/Lacourse, Eric/Brendgen, Mara/Vitaro, Frank/Dionne, Ginette/Tremblay, Richard E./Boivin, Michel*, The Genetic-environmental Architecture of Proactive and Reactive Aggression Throughout Childhood ..... 398  
*Tremblay, Richard E.*, Developmental Origins and Prevention of Antisocial Behaviour: The Contribution of Epigenetics ..... 421  
*Vloet, Timo D./von Polier, Georg/Bachmann, Christian/Herpertz-Dahlmann, Beate*, ADHS und die Entstehung dissozialen Verhaltens – Eine entwicklungspsychiatrische Betrachtung ..... 431  
*Koglin, Ute/Lösel, Friedrich*, Pregnancy and Birth Complications and Externalizing Behavioral Problems in Preschoolers: An Empirical Study ..... 451  
*Remschmidt, Helmut*, Die Folgen von Misshandlungen in Kindheit und Jugend: Seelische Belastungen und Spuren im Gehirn ..... 462

Freiburg i. Br.

dt, Marburg

burg i. Br.

e  
i. Br.  
z/Österreich  
s/UK  
n  
ngen und  
fer, Siegen  
ldorf  
achim Schneider,

ünchen

<i>Portnoy, Jill/Raine, Adrian</i> , Biological Contributions to Criminological Research	475
<i>Lösel, Friedrich/Schmucker, Martin</i> , Psychopathie: Ein zentrales Thema der »Neurokriminologie«	487
<i>Hodgins, Sheilagh E./Schiffer, Boris/Müller-Isberner, Rüdiger</i> , Violence among People with Schizophrenia: Phenotypes and Neurobiology	504
<i>Soyka, Michael</i> , Alkohol- und Drogenabusus und Delinquenz	523

BESPRECHUNGSAUFSATZ  
REVIEW ESSAY

<i>Quensel, Stephan</i> , Wie hilfreich sind die neo-modernen biosozialen Ansätze? Eine Rezension der beiden Lehrbücher von Wright, Tibbetts & Daigle »Criminals in the Making« und Beaver, Barnes & Boutwell »The Nurture Versus Biosocial Debate in Criminology«	534
--	-----

Methodische Fortschritte in der Funktion des Gehirns durchgeführt. Vor zehn Jahren hat die Hirnforschung« veröffentlicht in der Öffentlichkeit der USA die »Dekad sich in Deutschland eine Gruppen rikanischen Vorbild die »Dek setzen. Im Jahr 2013 wurde v einer geplanten Laufzeit von Euro aufgelegt. Diese Initiative tern der Geistes- und Sozial zahlreiche Fragen aufgeworfen des Menschseins beschäftigen.

Innerhalb dieser Diskussion Denken und Handeln eine z oder werden wir von unbew Ausmaß sind Umgebungseinf Oder vereinfacht und zugespi nen wir frei entscheiden?

Diese Fragen haben Philosophen interessiert, und sie haben Kenntnisstand und Zeitgeist z hier Erkenntnisse liefern, die derartige Erkenntnisse geeignet zu erklären? Sind sie darüber b es um deren Verantwortliche

Der enorme Aufschwung chungsmethoden hat mittlerweile sich Strafrechtler vor alle auseinandersetzen, ist das krir sen breiter. Es erstreckt sich : moderierend oder modifiziert gesetzt werden können. Dabe flüsse auf die Entwicklung vor Prozessen und Gewalttätigkeit psychische Störungen bedeuts

Im aktuell großen Interesse halten, die zu einer Überbewe tern der Sozial- und Geisteswi stoßen. Derartige Pendelschw gegeben. So wurden in den 19; nologie kaum zur Kenntnis g

## Inhalt

## EDITORIAL

Prof. Dr. Stephan Rixen

## AUFsätze

Prof. Dr. Thomas Voelzke

Zehn Jahre Grundsicherung für Arbeitsuchende – eine Zwischenbilanz \_\_\_\_\_ 1

Prof. Dr. Oliver Ricken

Schlichtung bei Krankenhausabrechnungen nach dem GKV-FQWG \_\_\_\_\_ 7

Jutta Siefert

Eingliederungshilfe zwischen Individualität und Pauschalierung \_\_\_\_\_ 13

Dr. Jerom Konradi

Teilungsabkommen – Anforderungen in „Zweifelsfällen“ \_\_\_\_\_ 20

## AKTUELLE ENTSCHEIDUNGEN

Übersicht über die jüngste Rechtsprechung

Bundessozialgericht \_\_\_\_\_ 25

## RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN

## RENTENVERSICHERUNG

Herstellungsanspruch/Pflegezeit

Art. 3 GG; § 14 SGB I; §§ 51, 54, 236, 249b SGB VI; §§ 27, 44 SGB X

Urteil des 13. Senats des BSG vom 10. 12. 2013 – B 13 R 91/11 R –

Anmerkung von Prof. Dr. Peter Mrozyński, Gauting \_\_\_\_\_ 35

## VERWALTUNGSVERFAHREN

Abtretung/Rentennachzahlung

§§ 54, 78 SGG; § 53 SGB I; § 31 SGB X; § 409 BGB

Urteil des 13. Senats des BSG vom 24. 10. 2013 – B 13 R 31/12 R –

Anmerkung von Gerd Bigge, Hennef \_\_\_\_\_ 45

## GRUNDSICHERUNG FÜR ARBEITSUCHENDE

Einkommen Selbstständige

§ 11 SGB II; § 3 Alg II-V

Urteil des 14. Senats des BSG vom 22. 8. 2013 – B 14 AS 1/13 R –

Anmerkung von Gert Kohnke/Michael Grosse, Dortmund \_\_\_\_\_ 49

## KURZ NOTIERT

Rentenversicherung im Umbruch \_\_\_\_\_ 57

## SCHRIFTTUM

Udsching/Rolfs (Hg.), Jahrbuch des Sozialrechts Band 35 \_\_\_\_\_ 58

Brandts/Wirth/Held, Haushaltsrecht der Sozialversicherung.

Haushaltsaufstellung – Haushaltsführung – Rechnungslegung \_\_\_\_\_ 59

Deinert/Welti, Stichwortkommentar Behindertenrecht \_\_\_\_\_ 60

## GESAMTSCHAU

V

# Abgrenzungsfragen zwischen unterschiedlichen Formen der Erwerbstätigkeit

- Editorial ..... 1  
 50. Jahrgang ZAS  
 Von Theodor Tomandl

## Beiträge

- Die Grenze zwischen selbständiger und unselbständiger Tätigkeit aus sozialversicherungsrechtlicher Sicht ..... 4  
**Dargestellt am Beispiel der IT-Branche**  
 Die Abgrenzung zwischen einer selbständigen Tätigkeit iS des GSVG und einer solchen als DN oder dienstnehmerähnlicher freier DN iS des ASVG stellt einen „Dauerbrenner“ sowohl in der höchstgerichtlichen Judikatur als auch in der Praxis der Sozialversicherungsträger dar. Der Beitrag versucht, ausgehend von Beispielen aus der IT-Branche, die nach der Rsp relevanten Kriterien für jene besonders diffizilen Fallkonstellationen auszuloten, in denen „Ein-Personen-Unternehmen“ (EPU), also über eine Gewerbeberechtigung verfügende Einzelpersonen oder „Ein-Mann-GmbH“, mit der Leistungserbringung beauftragt werden.  
 Von Susanne Auer-Mayer
- Crowdwork ..... 11  
**Erste rechtliche Annäherungen an eine „neue“ Arbeitsform**  
 Entwicklungen der Kommunikations- und Informationstechnologie führen nicht nur zu grundlegenden Veränderungen bei Normalarbeitsverhältnissen, die entgrenzt und flexibilisiert werden, sondern auch zum Entstehen „neuer“ Arbeitsformen, die häufig in der Grauzone zwischen Arbeitsvertrag und Selbständigkeit zu verorten sind. Vor allem das sog „Crowdwork“ kann die Art, wie Arbeit zu leisten ist, grundlegend verändern.  
 Von Martin Risak
- Die neuen Regeln gegen Unterentlohnung ..... 19  
**Eine erste Analyse für die Praxis**  
 Das Arbeits- und Sozialrechtsänderungsgesetz (ASRÄG) 2014 ändert die Spielregeln im Kampf gegen Lohn- und Sozialdumping mit 1. 1. 2015 wesentlich. Der neue Maßstab Entgelt bringt eine gravierende Verschärfung. Doch nicht jeder Fehler in der Lohnverrechnung führt zur Strafe.  
 Von Rolf Gleißner

## ZAS-Judikaturübersicht

- ZAS-Judikatur 2015/1–22 ..... 27

## Rechtsprechung

- Arbeitsvertragliche Verfallsfrist von drei Monaten zulässig ..... 32  
 OGH 26. 2. 2014, 9 Oba 1/14h  
 Mit Kommentar von Caroline Graf-Schimek

- Zulässigkeit und Anfechtbarkeit einer unmittelbar nach Entlassung  
abgeschlossenen Auflösungsvereinbarung . . . . . 36  
OGH 26. 6. 2014, 8 ObA 26/14 b  
Mit Kommentar von Michael Rück
- Rückkehr aus Elternkarenz: Unbefristete Nachbesetzung  
kein Kündigungsgrund . . . . . 41  
OGH 25. 6. 2014, 9 ObA 50/14 i  
Mit Kommentar von Felix Schörghofer

## Checkliste

- Arbeits- und Sozialrechts-Änderungsgesetz 2014 . . . . . 45  
Das Arbeits- und Sozialrechts-Änderungsgesetz 2014 (ASRÄG 2014 – BGBl I 4/2014) enthält zahlreiche wichtige Änderungen, vor allem betreffend die Bekämpfung des Lohn- und Sozialdumping im AVRAG sowie eine Vereinfachung der Arbeitszeitaufzeichnung im AZG, die mit 1. 1. 2015 in Kraft getreten sind. Diese Checkliste bietet einen ersten Überblick und informiert über die wichtigsten arbeitsrechtlichen Inhalte.  
Von Thomas Dullinger

## Standards

- Impressum . . . . . 1
- Buchbesprechungen . . . . . 47



## Herausforderung Groß- und Massenverfahren

2014, XVI, 172 Seiten,  
Br. EUR 38,-  
ISBN 978-3-214-09605-2

Neumayr (Hrsg)

### Beschleunigung von Zivil- und Strafverfahren

Zwischen Richtigkeitsgewähr, Fairness und Effizienz

Speziell die Zunahme von Großverfahren in Strafsachen und Massenverfahren in Zivilsachen bildete den Anlass für den OGH, das Symposium „Die Beschleunigung von Zivil- und Strafverfahren zwischen Richtigkeitsgewähr, Fairness und Effizienz“ zu veranstalten. Im Vordergrund stand neben dem Spannungsfeld zwischen den Anforderungen an ein rechtsstaatliches Verfahren und seiner Dauer vor allem auch das praktische Herangehen an die damit einhergehenden Probleme.

MANZ'sche Verlags- und Universitätsbuchhandlung GmbH  
TEL +43 1 531 61 100 FAX +43 1 531 61 455 bestellen@manz.at Kohlmarkt 16-1014 Wien www.manz.at

MANZ

## INHALT

Aufsätze und Berichte	<i>E. Hofmann</i> , Der Begriff der Beschäftigung im Sinne von § 7 SGB IV im Bereich der Pflege	41
	<i>A. Wallrabenstein</i> , Das Wettbewerbsrecht der gesetzlichen Krankenversicherung	48
	<i>R. Maaß</i> , Die Entwicklung des Vertragsarztrechts in den Jahren 2013 und 2014 – Teil I	55
	<i>M. Floeth</i> , Strafbarkeit wegen Vorenthaltens und Veruntreuens von Arbeitsentgelt (§ 266 a StGB) in Fällen sog. Scheinselbständigkeit – Feststellung des Beschäftigungsverhältnisses, Abgrenzung zur Arbeitnehmerüberlassung sowie Ermittlung der vorenthaltenen Beiträge	60
Buchbesprechungen	<i>S. Gersch</i> , Der Vertragsarzt in der Leistungserbringung zugelassener Krankenhäuser ( <i>R. Düring</i> )	63
Rechtsprechung		
Krankenversicherungsrecht	Einheit des Verhinderungsfalls – Zusammentreffen von Reha-Maßnahme und Krankheit ( <i>BAG Urt. v. 10.9.2014 – 10 AZR 651/12 – mit Fokus</i> )	65
	Auftragsbezug der Zuschlagskriterien ( <i>OLG Düsseldorf Beschl. v. 19.11.2014 – VII-Verg 30/14 – mit Fokus</i> )	68
	Streit um Vergütung für Krankenhausbehandlung – Erfordernis eines Schlichtungsverfahrens ( <i>SG Mainz Urt. v. 19.9.2014 – S 3 KR 367/12</i> )	69
Pflegeversicherungsrecht	Versicherungsschutz des Pflegenden – Unfall beim Holen eines Schmerzmedikaments ( <i>LSG Baden-Württemberg Urt. v. 20.11.2014 – L 6 U 2398/14</i> )	70
Rentenversicherungsrecht	Anerkennung von Kindererziehungszeiten bei der Großmutter ( <i>LSG Hessen Urt. v. 16.9.2014 – L 2 R 8/14</i> )	70
	Rechtsschutz gegen Rentenbewilligung ( <i>LSG Berlin-Brandenburg Beschl. v. 17.9.2014 – L 2 R 430/14 B ER – mit Fokus</i> )	70
	Erziehungsrente – Ungleichbehandlung von geschiedenen Ehegatten und getrennten Partnern einer eheähnlichen Lebensgemeinschaft ( <i>SG Karlsruhe Urt. v. 19.11.2014 – S 12 R 4487/12</i> )	72
Grundsicherungsrecht	Zahlung von Arbeitslosengeld II als Zuschuss ( <i>BSG Urt. v. 18.9.2014 – B 14 AS 58/13 – mit Fokus</i> )	72
	Behandlung der Einkommensteuererstattung ( <i>LSG Bayern Urt. v. 6.11.2014 – L 11 AS 662/14</i> )	76
	Leistungsausschluss für EU-Bürger ( <i>LSG Hamburg Beschl. v. 1.12.2014 – L 4 AS 444/14 B ER</i> )	76
	Vorliegen einer dezentralen Warmwasserversorgung ( <i>SG Gießen Urt. v. 5.11.2014 – S 25 AS 980/14</i> )	76

<b>Arbeitsförderungsrecht</b>	Sperrzeit wegen verspäteter Arbeitsuchendmeldung (LSG Nordrhein-Westfalen Urt. v. 25.9.2014 – L 9 AL 236/13)	77
<b>Vertragsarztrecht</b>	Ordnungsgemäße Dokumentation der ärztlichen Leistung als Abrechnungsvoraussetzung (LSG Niedersachsen-Bremen Urt. v. 26.11.2014 – L 3 KA 70/12)	78
	Gleichbehandlung von psychologischen mit ärztlichen Psychotherapeuten (LSG Hessen Urt. v. 26.11.2014 – L 4 KA 3/13)	78
	Versagung einer Praxisverlegung wegen evtl. auftretender Engpässe (SG Marburg Beschl. v. 24.11.2014 – S 12 KA 531/14 ER)	78
<b>Verfahrensrecht</b>	PKH für Parallelverfahren (LSG Baden-Württemberg Beschl. v. 1.9.2014 – L 13 AS 3078/14)	79
	Bestandskraft eines Bescheids der Sozialversicherung der DDR (LSG Sachsen Urt. v. 8.9.2014 – L 2 U 57/13)	79
	Rechtsanwaltsvergütung bei Bewilligung von Prozesskostenhilfe nur für einzelne Streitgenossen (LSG Sachsen Beschl. v. 9.9.2014 – L 8 AS 1192/12 B KP)	79
	Forderung von Schadensersatz aus Amtshaftung in der Berufungsinstanz – Verweisung (LSG Bayern Beschl. v. 24.11.2014 – L 7 SF 250/14 KL)	80

**NZS**  
Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

**Verantwortlicher Schriftleiter:**

Dr. Gerhard Knorr  
Merseburger Str. 8 a  
80993 München  
Tel. (0 89) 1 49 35 78 priv.  
E-Mail: Knorr.nzs@gmx.de

**Mitarbeiter der Redaktion:**

Karl Habermann, Ltd. MR a. D.  
Günther Macht, Ltd. MR  
André Scharrer, RiArbG

**Manuskripte:** Manuskripte sind an die Redaktion zu senden. Der Verlag haftet nicht für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigelegt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss schriftlich erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag C.H.BECK an seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht

zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

**Urheber- und Verlagsrechte:** Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, denn diese sind geschützt, soweit sie vom Einsender oder von der Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch gegenüber Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlags in irgendeiner Form vervielfältigt, verbreitet oder öffentlich wiedergegeben oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden.

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München. Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-598, Telefax (0 89) 3 81 89-599, E-Mail anzeigen@beck.de Verantwortlich für den Anzeigenteil: **Bertram Götz.**

**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 89-3 98, Postbank München: Nr. 6 229-8 02, BLZ 700 100 80. Amtsgericht München, HRA 48 045.

**Erscheinungsweise:** Zweimal im Monat.

**Bezugspreise 2015:** Jahresabo € 329,- (darin € 21,52 MwSt.). **Vorzugspreis** für NJW- und NZA-Bezieher sowie für Studenten (fachbezogener Studiengang) und Referendare € 299,- (darin € 19,56 MwSt.). Einzelheft € 16,- (darin € 1,05 MwSt.). Versandkosten jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur in-

nerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. Jahrestei und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

**Bestellungen** über jede Buchhandlung und beim Verlag.

**KundenServiceCenter:** Telefon: (0 89) 3 81 89-750, Telefax: (0 89) 3 81 89-358. E-Mail: bestellung@beck.de

**Abbestellungen** müssen 6 Wochen vor Jahresschluss erfolgen.

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

Hinweis gemäß § 7 Abs. 5 der Postdienste-Datenschutzverordnung: Bei Anschriftenänderung des Beziehers kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeantrag gestellt ist. Hiergegen kann der Bezieher innerhalb von 14 Tagen nach Erscheinen dieses Heftes beim Verlag widersprechen.

**Druck:** Druckerei C.H.BECK (Adresse wie Verlag). **Lieferanschrift:** Versand und **Warenannahme,** Bergerstr. 3-5, 86720 Nördlingen.



## IN ALLER KÜRZE

3

## THEMA

<b>Conrad Pramböck: Warum Mitarbeiter den Job wechseln</b>	<b>3</b>
Viele Unternehmen meinen, dass ein hohes Gehalt und ein flotter Dienstwagen genügen, um die besten Mitarbeiter vom Arbeitsmarkt zu gewinnen und an das Unternehmen zu binden. Im Rahmen einer Studie unter 1.263 Kandidaten der Personalberatung Pedersen & Partners wurde untersucht, worauf Mitarbeiter bei ihrer beruflichen Neuorientierung tatsächlich Wert legen. Der Beitrag fasst die Ergebnisse der Studie übersichtlich zusammen und kommt dabei zu überraschenden Ergebnissen.	

## RECHTSPRECHUNG

<b>» ALLGEMEINES ARBEITSRECHT</b>	
Güterbeförderung im Werkverkehr – Kontrollgerät im Straßenverkehr	6
Mündlich vereinbarte Elternteilzeit	7
Keine Obliegenheit zum Urlaubsverbrauch während Kündigungsfrist	8
Berechnung der Jahresremuneration nach dem KV-Hotel- und Gastgewerbe	8
Vereinbarte Auflösung des DV nach Ende der Bildungskarenz	8
<b>» INSOLVENZ-ENTGELT</b>	
Insolvenz-Entgelt trotz Verletzung der Austrittsobliegenheit in der Insolvenz	9
IESG: Keine Bindung des Gerichts an Anerkenntnis des Insolvenzverwalters	10
<b>» SOZIALVERSICHERUNG</b>	
SV-Beitragszuschlag: Elektronische Erledigungen im Massenverfahren	10
<b>» ARBEITSLOSENVERSICHERUNG</b>	
VfGH: Ausschluss der aufschiebenden Wirkung von Beschwerden im AIVG verfassungswidrig	11
Vereitelung durch nicht gewünschte Bewerbungsart	13
Hinweis in Bewerbungsgespräch auf altersbedingte geringere Leistungsfähigkeit – Vereitelung	13
Geringfügige Beschäftigung neben Arbeitslosengeldbezug	13
Kein Anspruch auf Arbeitslosengeld bei Auslandsurlaub	14
<b>» STEUERRECHT</b>	
VfGH: Kursverlust aus Fremdwährungskredit bei Grundstücksveräußerung	14
BFG: Unbedenkliche Pauschalbesteuerung von Immobilien-Altvermögen	15
BFG: Hauptwohnsitzbefreiung bei ImmoEST trotz verzögertem Auszug	16

» **EuGH – AUSLÄNDISCHE FÄLLE**

Vergabe – Mindestentgelt für Arbeitnehmer des Subunternehmers?	17
Arbeitnehmerfreizügigkeit und hoheitliche Befugnisse	17
Insolvenzklage gegen GmbH-Geschäftsführer	18
Zulässige Verhinderung von „Sozialtourismus“	18
Keine Familienleistungen nur aufgrund des Wohnsitzes	19

**NEUERSCHEINUNGEN**

20

**Redaktion:**

Mag. Manfred Lindmayr (Chefredakteur)  
 Mag. Birgit Bleyer  
 Mag. Bettina Sabara  
 Mag. Sabine Sadlo  
 Mag. Barbara Tuma  
 E-Mail: ard@lexisnexus.at

**Lektorat und Autorenbetreuung:**

Mag. Evelyn Hahn  
 1030 Wien, Marxergasse 25  
 Tel. +43-1-534 52-1562 | Fax DW 142  
 E-Mail: evelyn.hahn@lexisnexus.at

**Abonentenservice:**

Tel. +43-1-534 52-5555 | Fax DW 141  
 E-Mail: bestellung@lexisnexus.at

**Anzeigen & Mediadaten:**

Alexander Mayr  
 1030 Wien, Marxergasse 25  
 Tel. +43-1-534 52-1116 | Fax DW 144  
 E-Mail: anzeigen@lexisnexus.at  
<http://ard.lexisnexus.at/mediadaten>

**Impressum:**

Offenlegung gemäß § 25 MedienG:

Medieninhaber und Herausgeber iSd § 1 Abs 1 Z 8 und Z 9 MedienG: LexisNexis Verlag ARD Orac GmbH & Co KG | Sitz: Marxergasse 25, 1030 Wien | 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 Reed Elsevier, deren Legal Division weltweit unter dem Namen LexisNexis firmiert. | Blattlinie: Rechtsinformation und Wirtschaftsinformation; aktuelle rechtliche Neuerungen | Geschäftsführung: Mag. Peter Davies, MBA | Unbeschränkt haltender Gesellschafter: Orac Gesellschaft m.b.H., Marxergasse 25, 1030 Wien | 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.: Reed Elsevier Group PLC, 1-3 Strand, London WC2N 5JR (50%), Reed Elsevier Holdings Ltd., 1-3 Strand, London WC2N 5JR (50%) | Redaktion: Marxergasse 25, 1030 Wien.

Derzeit gilt Anzeigenpreisliste Stand Jänner 2015 | Verlags- und Herstellungsort: Wien | Die Zeitschrift erscheint 1x pro Woche | Einzelheftpreis 2015: 16 €; Jahresabonnement 2015: 709 € inkl. MWSt bei Vorauszahlung; Preisänderungen vorbehalten | Bankverbindung: Bank Austria, IBAN: AT84 1200 0504 2346 8600, BIC: BKAUAT33 | Abbestellungen sind nur zum Jahreschluss möglich, wenn sie bis spätestens 30. 11. bekannt gegeben werden | Druck: Prime Rate GmbH, H-1044 Budapest. | Best.-Nr. 54.00.00 | ISSN 1998-2363.

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.

Mit der Einreichung seines Manuskriptes räumt der Autor dem Verlag für den Fall der Annahme das übertragbare, zeitlich und örtlich unbeschränkte ausschließliche Werknutzungsrecht (§ 24 UrhG) der Veröffentlichung in dieser Zeitschrift, einschließlich des Rechts der Vervielfältigung in jedem technischen Verfahren (Druck, Mikrofilm etc) und der Verbreitung (Verlagsrecht) sowie der Verwertung durch Datenbanken oder ähnliche Einrichtungen, einschließlich des Rechts der Vervielfältigung auf Datenträgern jeder Art, der Speicherung in und der Ausgabe durch Datenbanken, der Verbreitung von Vervielfältigungsstücken an die Benutzer, der Sendung (§ 17 UrhG) und sonstigen öffentlichen Wiedergabe (§ 18 UrhG) in allen Sprachen ein.

Mit der Einreichung von Beiträgen von Arbeitsgruppen leistet der Einreichende dafür Gewähr, dass die Publikation von allen beteiligten Autoren genehmigt wurde und dass alle mit der Übertragung sämtlicher Rechte an den Verlag einverstanden sind.

Mit dem vom Verlag geleisteten Honorar ist die Übertragung sämtlicher Rechte abgegolten. Aufgrund der Honorierung erlischt die Ausschließlichkeit des eingeräumten Verlagsrechts nicht mit Ablauf des dem Jahr des Erscheinens des Beitrags folgenden Kalenderjahres (§ 36 UrhG).

Für die Verwertung durch Datenbanken gilt dieser Zeitraum keinesfalls.

Trotz sorgfältigster Bearbeitung erfolgen alle Angaben ohne Gewähr. Eine Haftung des Verlages, der Herausgeber und der Autoren ist ausgeschlossen.

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

## **NZA Editorial**

**Ulrich Fischer**

Kampf um die Dienstkleidung – Eins auf die Mütze!

III

## **NZA aktuell**

**Wichtige neue Entscheidungen**

VI

**Informationen**

VII

Neuregelung des Rechts der Syndikusanwälte – Eckpunktepapier des BMJV mit Anmerkung von Christian Rolf

VIII

**Impressum**

XXII

## **Aufsätze und Berichte**

**Stefan Lingemann / Sina Pfister / Jörn Otte**

Ermessen bei Gratifikation und Vergütung als Alternative zum Freiwilligkeitsvorbehalt

65

**Mark Lembke**

Das Mindestlohngesetz und seine Auswirkungen auf die arbeitsrechtliche Praxis

70

**Ulrich Sittard**

Gilt das Mindestlohngesetz auch beim Kurzeinsatz in Deutschland?

78

**Oliver Reinartz**

Einige Fragen und Lösungsvorschläge zu § 4a EFZG

83

## **Kommentar**

**Erwin Salamon**

Grenzen der Durchsetzung von Individualansprüchen im Beschlussverfahren

85

## **Buchbesprechungen**

P. Hanau/M. Arteaga/V. Rieble/A. Veit, Entgeltumwandlung (*V. Matthießen*)

89

## **Blick ins Sozialrecht**

**Oliver Ricken**

Stipendien als beitragspflichtige Einnahmen in der GKV

89

Gleichstellung nach § 2 III SGB IX bei vorhandenem Arbeitsplatz

90

Anrechnung von Urlaubsabgeltungen auf ALG-II-Leistungen

90

Keine Sperrzeit bei Wechsel in eine Qualifizierungsmaßnahme

90

### Rechtsprechung

#### Arbeitsvertragsrecht

EuGH	18. 12. 2014 – C-523/13	<b>Altersteilzeitarbeitsverhältnis und Diskriminierung</b>	91
BAG	21. 08. 2014 – 8 AZR 655/13	<b>Schadensersatz des Arbeitgebers gegen Arbeitnehmer wegen Wegnahme von Zahngold aus Krematoriumsasche</b>	94
BAG	18. 09. 2014 – 8 AZR 733/13	<b>Betriebsübergang – neuer Tankstellenstandort und anderer Pächter</b>	97
BAG	31. 07. 2014 – 2 AZR 422/13	<b>Unternehmerische Entscheidung bei der betriebsbedingten Kündigung – prozessuale Darlegungslasten und Arbeitnehmerbegriff</b>	101
BAG	17. 09. 2013 – 3 AZR 419/11	<b>Betriebsrentenanpassung – Zusage einer beamtenmäßigen Alters- und Hinterbliebenenversorgung</b>	106
BGH	30. 04. 2014 – IZR 245/12	<b>Vereinbarung eines vertragsstrafenbewehrten nachvertraglichen Wettbewerbsverbots – Abwerbeverbot</b>	111

#### Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

BAG	21. 05. 2014 – 4 AZR 50/13	<b>Erholungsbeihilfe nur für Gewerkschaftsmitglieder und Gleichbehandlung – Opel Fall</b>	115
BAG	30. 09. 2014 – 1 AZR 1083/12	<b>Gleichbehandlung bei Ausgestaltung einer Dienstkleiderordnung – Cockpit-Mütze</b>	121
BAG	03. 06. 2014 – 9 AZR 944/12	<b>Tarifliche Urlaubsübertragung auf das Folgejahr ohne Vorliegen besonderer Gründe</b>	123

#### Verfahrensrecht

BAG	20. 02. 2014 – 2 AZR 864/12	<b>Unzulässige Zurückverweisung an das Arbeitsgericht wegen eines Verfahrensfehlers</b>	124
LAG Baden-Württemberg	26. 08. 2013 – 5 Ta 94/13	<b>Ermessensfehlerhafte Wertfestsetzung – Rücknahme einer Abmahnung</b>	127

#### Orientierungssätze

BAG	21. 11. 2013 – 2 AZR 495/12	<b>Schließung einer Betriebskrankenkasse durch Aufsichtsbehörde – Zumutbarkeit eines Stellenangebots iSv § 164 III 3 SGB V</b>	127
BAG	15. 04. 2014 – 1 ABR 85/12	<b>Mitbestimmungsrecht bei regelmäßig stattfindenden Informationsveranstaltungen in Luftfahrtunternehmen</b>	128
BAG	13. 11. 2013 – 4 AZR 160/12	<b>Eingruppierung in kommunalen feuerwehrtechnischen Dienst</b>	128
BAG	08. 05. 2014 – 6 AZR 578/12	<b>Berücksichtigung früherer Tätigkeit für die Stufenzuordnung</b>	128
BAG	06. 11. 2013 – 7 ABR 65/11	<b>Wirksamkeit einer Betriebsratswahl – Gültigkeit einer Vorschlagsliste</b>	128

**BETRIEBSWIRTSCHAFT****AUFSATZ**

IFRS

**Umsatzrealisierung nach IFRS 15 – Implikationen auf die Bilanzierungspraxis (Teil 2)****Dr. André Schmidt / Omar Barekzai, M.Sc. /****Kai Hüttermann, M.Sc., alle Bochum**

Mit IFRS 15 hat das IASB die bilanzielle Erfassung von Umsätzen neu geregelt. Dem 5-Stufen-Modell des Standards liegt dabei ein prinzipienbasierter Ansatz zugrunde. Im zweiten Teil des Beitrags werden ausgewählte Bilanzierungssachverhalte vor dem Hintergrund der neuen Regelungen analysiert und eine Einschätzung zu dem damit verbundenen Umstellungsaufwand gegeben.

DB0670231

S. 137

**STEUERRECHT****AUFSÄTZE**

Bilanzsteuerrecht

**Leitlinien steuerbilanzieller Rückstellungsbildung: Eine besteuierungspraktische Bestandsaufnahme****WP/StB Prof. Dr. Ulrich Prinz, Köln**

In Betriebsprüfungen sind steuerbilanzielle Rückstellungen immer wieder ein Diskussionsthema. Aufbauend auf die aktuelle Rückstellungsjudikatur (u.a. zu Rückstellungen zur Nachbetreuung von Versicherungsverträgen, für Jahresabschlussprüfungskosten, zu Anpassungs- und Ansammlungsrückstellungen) erarbeitet der Beitrag praxistaugliche Leitlinien zur realitätsgerechten Rückstellungsbildung.

DB0690341

S. 147

Einkommensteuer/Lohnsteuer

**Rechtsanwendungsfragen zur Pauschalierung bei Sachzuwendungen nach § 37b EStG****Dr. Janine v. Wolfersdorff, Berlin / Prof. Dr. Johanna Hey, Köln**

Geschenke aus betrieblichem Anlass, die ein Unternehmen seinen Geschäftsfreunden gewährt, können bei diesen zu steuerpflichtigen Einnahmen führen. Nach § 37b EStG kann der Zuwendende die Einkommensteuer mit einem Pauschsteuersatz (30%) abgeltend erheben. Ende 2014 hat das BMF einen Entwurf zur Neufassung des Schreibens zur Pauschalierung der Einkommensteuer bei Sachzuwendungen nach § 37b EStG veröffentlicht. Der Beitrag zeigt die wesentlichen Punkte des Entwurfsschreibens und den bestehenden Änderungsbedarf auf.

DB0690340

S. 153

**VERWALTUNGSANWEISUNGEN**

Gewinnermittlung

**Aufwendungen für Fahrten zwischen Wohnung und Betriebsstätte und von Reisekosten unter Berücksichtigung der Reform des steuerlichen Reisekostenrechts zum 01.01.2014****BMF, Schreiben vom 23.12.2014**

DB0690094

S. 161

Einkommensteuer/Lohnsteuer

**Sachbezugswert für Essensmarken****BMF, Schreiben vom 05.01.2015**

DB0690227

S. 163

Einkommensteuer/Abgabenordnung

**Erstattungsanspruch nach § 37 Abs. 2 AO bei der ESt****BMF, Schreiben vom 14.01.2015**

DB0690392

S. 163

Abgabenordnung

**Änderung des AEAO****BMF, Schreiben vom 14.01.2015**

DB0690391

S. 163

**ENTSCHEIDUNGEN**

Einkommensteuer

**Verrechnung von nicht ausgeglichenen oder abgezogenen Verlusten bei einer vermögensverwaltenden KG (§ 15a Abs. 2 EStG)****BFH, Urteil vom 02.09.2014 – IX R 52/13**

DB0690486

S. 164

Einkommensteuer/Kapitalertragsteuer

**Abgeltungsteuer: Schuldzinsen als Werbungskosten****BFH, Urteil vom 27.08.2014 – VIII R 60/13**

DB0690485

S. 166

Einkommensteuer/Lohnsteuer

**Regelmäßige Arbeitsstätte in der Probezeit und bei befristeter Beschäftigung****BFH, Urteil vom 06.11.2014 – VI R 21/14**

DB0690499

S. 168

Erbschaft-/Schenkungssteuer

**SchenkSt bei Zahlung von Prämien für eine Lebensversicherung durch einen Dritten****BFH, Urteil vom 22.10.2014 – II R 26/13**

DB0689970

S. 169

## WIRTSCHAFTSRECHT

## AUFSATZ

Corporate Governance

**Corporate Reputation Management: Rechtsrahmen für Geschäftsleiterhandeln****Prof. Dr. Christoph H. Seibt, LL.M. (Yale), Hamburg**

Die exzellente Reputation eines Unternehmens geht mit konkreten Wertvorteilen einher. Entsprechend dieser Bedeutung ist ein professionelles Corporate Reputation Management eine Leitungsaufgabe des Gesamtvorstands. Der Beitrag zeigt auf, wie diese Aufgabe in der Unternehmensstrategie und -organisation umzusetzen ist und analysiert, inwieweit der Schutz der Unternehmensreputation bei unternehmerischen Einzelentscheidungen zu berücksichtigen ist.

DB0690237

S. 171

## KURZ KOMMENTIERT

Aktienrecht

**Anforderungen an satzungsmäßige Bestimmung eines Hauptversammlungsortes im Ausland****RA Sebastian Goslar, Düsseldorf**

DB0690334

S. 178

## ENTSCHEIDUNGEN

Insolvenzrecht

**Kein Fortbestand des Mietverhältnisses in der Insolvenz des Vermieters im Falle der freiwilligen Aufgabe des Besitzes an der Wohnung durch Mieter BGH, Urteil vom 11.12.2014 – IX ZR 87/14**

DB0690390

S. 180

Versicherungsrecht

**Haftung eines Versicherungsvermittlers wegen Verletzung von Hinweis- und Beratungspflichten BGH, Urteil vom 13.11.2014 – III ZR 544/13**

DB0689333

S. 183

Kapitalanlage

**Zu den Beratungspflichten eines Wertpapierdienstleistungsunternehmens****BGH, Beschluss vom 27.11.2014 – III ZR 294/13**

DB0689897

S. 185

Kapitalanlage

**Haftung für fehlerhaftes Wertpapierverkaufsprospekt BGH, Beschluss vom 21.10.2014 – XI ZB 12/12**

DB0689414

S. 186

## ARBEITSRECHT

## AUFSATZ

Arbeitsvertragsrecht/Entgeltrecht

**Incentivepläne und ihre Terms & Conditions – AGB-Kontrolle bei Bonuszahlungen****RA Dr. Hans-Peter Löw / Anja Glück, beide Frankfurt/M.**

Die Gewährung von Sonderzahlungen an den Arbeitnehmer ist in den meisten Arbeitsverhältnissen übliche Praxis. Um sich als Arbeitgeber nicht dauerhaft zu verpflichten oder die Auszahlung zumindest an bestimmte Voraussetzungen zu knüpfen, gibt es eine Reihe von verschiedenen Gestaltungsmöglichkeiten. Diese unterliegen in den meisten Fällen jedoch der AGB-Kontrolle oder zumindest einer Billigkeitsüberprüfung. Dabei halten arbeitgeberseitige „Terms & Conditions“ zur Gewährung von Bonuszahlungen häufig vor den Arbeitsgerichten nicht stand. Das Flexibilisierungsinteresse aufseiten des Arbeitgebers für schwierige wirtschaftliche Zeiten kollidiert mit den rechtlich geschützten Vergütungserwartungen des Arbeitnehmers. Die Autoren befassen sich mit den aktuell zu berücksichtigenden Rechtsfragen u.a. hinsichtlich Stichtagsregelungen und Zielvereinbarungen und geben Handlungsempfehlungen zur Vermeidung unzulässiger Klauseln.

DB0689693

S. 187

## KURZ KOMMENTIERT

Europarecht/Tarifvertragsrecht

**Zur Anwendbarkeit des Kartellrechts bei Tarifverträgen****Dr. Alexander Eufinger, Stuttgart**

DB0689277

S. 192

## ENTSCHEIDUNGEN

Gleichbehandlung

**Erforderlichkeit eines Gesamtvergleichs beim Ausgleich nachteiliger Arbeitsbedingungen****BAG, Urteil vom 03.09.2014 – 5 AZR 6/13**

DB0689927

S. 194

Arbeitsvertragsrecht

**Schadensersatzanspruch wegen Zahngoldwegnahme aus Krematoriumsasche****BAG, Urteil vom 21.08.2014 – 8 AZR 655/13**

DB0689808

S. 196

TAGUNG | 13. März 2015, Düsseldorf

**Aktuelle Aspekte der Unternehmenssanierung**

■ Bericht zur aktuellen Gesetzgebung: Auswirkungen einer geplanten Reform der Vorsatzanfechtung und das neue EU-Insolvenzrecht

Prof. Dr. Heribert Hirte, Universität Hamburg

■ Die Insolvenzanfechtung in der Rechtsprechung des BGH – aktueller Stand und Perspektiven

Dr. Gerhard Pape, Richter am BGH

■ Prüfung der Insolvenzgründe – Analyse des IDW ES 11 und der aktuellen Rechtsprechung

Prof. Dr. Georg Bitter, Universität Mannheim

■ Fallstudie: Die Unternehmensanleihe in Krise und Insolvenz

Dr. Jörn Kowalewski, RA, Partner, Latham &amp; Watkins LLP

■ Der IDW S 9 in der Praxis: Anforderungen an die Sanierungsbescheinigung gem. § 270b InsO

Dr. Stephan Beth, M.C.L., Insolvenzrichter am Amtsgericht Ludwigshafen am Rhein  
Jens Weber, RA/StB/WP, Partner, Baker Tilly Roelofs AG

■ Unternehmensbewertung von der vorinsolvenzlichen Krise bis ins Insolvenzplanverfahren

Dr. Heike Wieland-Blöse, WP/StB, Warth &amp; Klein Grant Thornton AG

■ Der Konflikt zwischen Steuerpflicht und Massesicherung in der vorläufigen Eigenverwaltung – Haftungsrisiken für Geschäftsführer und Sachwalter

Prof. Dr. Christoph Thole, Dipl.-Kfm., Universität Tübingen

300 €  
Frühbucherrabatt  
bis zum 15.02.2015!

## VERANSTALTUNGSDetails

Termin:

13. März 2015 | 8.45 bis 17.00 Uhr

Veranstaltungsort:

Van der Valk Airporthotel Düsseldorf  
Fon 0211 200 630

Teilnahmegebühr:

795 € zzgl. MwSt.  
25% Rabatt für Abonnenten von DER BETRIEB

## Wirtschaftsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**EuGH:** Auslegung einer Verzugszinsklausel in Hypothekenvertrag nach der EU-Klauselrichtlinie – Unicaja Banco (25.1.2015 – verb. Rs. – C-482/13, C-484/13, C-485/13 und C-487/13)

**EuGH:** Anwendbarkeit der EU-Klauselrichtlinie auf Formularverträge über juristische Dienstleistungen zwischen einem Anwalt und einem Verbraucher (15.1.2015 – Rs. C-537/13)

**BGH:** Vorzeitiger Abbruch einer eBay-Auktion (10.12.2014 – VIII ZR 90/14)

**BGH:** Abgrenzung zwischen einem Mietvertrag über Geschäftsräume und einem Immobilienleasingvertrag (26.11.2014 – XII ZR 120/13)

**BGH:** „Spezialist für Familienrecht“ – Berechtigung eines Rechtsanwalts zur Führung einer entsprechenden Bezeichnung (24.7.2014 – I ZR 53/13)

**BGH:** Unwirksamkeit einer Entgeltklausel für Buchungen bei der Führung privater Girokonten (27.1.2015 – XI ZR 174/13)

**LAG Düsseldorf:** Unternehmenskartellbuße nicht erstattungsfähig – „Schienkartell“ (20.1.2015 – 16 Sa 459/14; 16 Sa 460/14; 16 Sa 458/14)

#### Aufsätze

**Prof. Dr. Christoph Teichmann und Carolin Rüb**

#### Der Regierungsentwurf zur Geschlechterquote in Aufsichtsrat und Vorstand

Am 11.12.2014 hat das Bundeskabinett den Entwurf für ein Gesetz für die gleichberechtigte Teilhabe von Frauen und Männern an Führungspositionen in der Privatwirtschaft und im öffentlichen Dienst beschlossen und damit zumindest den zähen Streit der Regierungskoalition beendet. Der Beitrag behandelt nach einer kurzen rechtspolitischen Einordnung zunächst die von der zwingenden gesetzlichen Quote erfasste Gruppe der börsennotierten und paritätisch mitbestimmten Unternehmen. Sodann wird das Modell der selbstgesetzten Zielgrößen behandelt, das auch für Gesellschaften gilt, die nur börsennotiert oder nur mitbestimmt sind. Besondere Aufmerksamkeit verdienen zum Abschluss die Rechtsform der Europäischen Aktiengesellschaft (SE) und die aus einer grenzüberschreitenden Verschmelzung hervorgehenden Gesellschaften.

**Dr. Hartwin Bungert**, LL.M. (Univ. of Chicago), RA, und **Dr. Benjamin E. Leyendecker-Langner**, LL.M. (NYU), RA

#### Hautversammlungen im Ausland

In Schrifttum und Rechtsprechung war es lange Zeit umstritten, ob eine deutsche Aktiengesellschaft oder eine Europäische Gesellschaft (Societas Europaea – SE) ihre Hauptversammlung im Ausland abhalten kann. Der Bundesgerichtshof hat diesen Meinungsstreit nunmehr mit Urteil vom 21.10.2014 – II ZR 330/13 (BB 2015, 142 mit Kommentar Görtz) entschieden. Eine Hauptversammlung darf im Ausland stattfinden, wenn die Satzung dies vorsieht. Weder § 121 Abs. 5 AktG noch das Erfordernis einer notariellen Beurkundung aus § 130 Abs. 1 S. 1 AktG stehen dem entgegen. Aus Sicht der Praxis ist die Entscheidung sehr zu begrüßen, auch wenn sie einzelne Fragen bei der praktischen Umsetzung der Hauptversammlung im Ausland offenlässt. Der Beitrag versucht, diese Fragen zu klären und gibt Empfehlungen für die Praxis.

#### Entscheidung

**BGH:** Schadensersatzklagen von Lehman-Anlegern – Aufklärungspflicht der beratenden Bank über Sonderkündigungsrecht der Emittentin (25.11.2014 – XI ZR 169/13 – dazu BB-Kommentar von

**Dr. Stephan Bausch**, D.U., RA)

## Steuerrecht

### Die Woche im Blick

**BFH:** Keine Pauschalbesteuerung für Pensionspferdehaltung von „Freizeitpferden“ (10.9.2014 – XI R 33/13)

**BFH:** Abgeltungsteuer – Schuldzinsen als Werbungskosten (27.8.2014 – VIII R 60/13)

**BFH:** Regelmäßige Arbeitsstätte in der Probezeit und bei befristeter Beschäftigung (6.11.2014 – VI R 21/14)

**BFH:** Verrechnung von nicht ausgeglichenen Verlusten bei einer vermögensverwaltenden K (2.9.2014 – IX R 52/13)

**BFH:** Zulässigkeit einer erneuten Vorlage derselben Rechtsfrage an den Großen Senat (9.10.2014 – GrS 1/13)

#### Aufsätze

**Prof. Dr. iur. Ferdinand Kirchhof**, Vizepräsident des BVerfG

#### Verbrauchssteuern im Lichte des Verfassungsrechts

Verbrauchssteuern und nichtsteuerliche Verbrauchsabgaben belasten zunehmend Wirtschaft und Endverbraucher. Grundgesetz und Bundesverfassungsgericht sorgen in Musterfällen für deren rechtmäßige Bemessung. Sie bringen Rationalität und Systemgerechtigkeit vornehmlich über den Gleichheitssatz des Art. 3 GG in die deutsche Abgabenordnung ein. Die grundrechtlichen Freiheitsrechte spielten bisher im Verbrauchsteuerrecht hingegen keine große Rolle. Sorgen um die Stabilität der Verbrauchsteuerordnung bereitet zur Zeit die Beihilfepolitik der EU, die mit befristeten Genehmigungen und inhaltlichen Auflagen gesetzliche Steuerbefreiungen für das Produzierende Gewerbe lenkt.

**Dr. Christian von Oertzen**, RA/FAStR, und **Pawel Blusz**, LL.B., LL.M., RA/StB

#### Kautelarjuristischer Ausweg aus der § 50i EStG-Unsicherheit bei der Unternehmensnachfolge?!

Aufgrund des missglückten Wortlauts des § 50i EStG kann derzeit nicht ausgeschlossen werden, dass die ursprünglich nur zur Absicherung der deutschen Entstrickungsregelungen geschaffene Vorschrift auch in einem reinen Inlandsfall gilt. Bei unentgeltlichen Zuwendungen von Mitunternehmeranteilen kann deshalb unter Umständen eine steuerpflichtige Aufdeckung stiller Reserven drohen. Der Beitrag erörtert eine Möglichkeit zum Umgang mit der bis zur endgültigen Klärung dieser Frage bestehenden Rechtsunsicherheit.

**Dr. Mark-Olaf Schulte-Frohlinde**, RA/StB

#### Übersicht zur bisherigen Rechtsprechung zum Edelmetallhandel (neg. Progressionsvorbehalt)

Der Beitrag stellt die bisherigen finanzgerichtlichen Entscheidungen zu den Goldfinger-Strukturen dar und zeigt auf, dass ein Großteil der bisherigen Streitpunkte zu Recht im Interesse des Steuerpflichtigen entschieden wurde. Lediglich die Frage der Gewerblichkeit wurde von den Finanzgerichten nicht einheitlich gesehen. In dem Beitrag sollen die wesentlichen Aspekte der bisherigen Rechtsprechung zur sog. Goldfinger-Struktur dargestellt und kommentiert werden. Die Frage der originären Gewerblichkeit der Tätigkeit wird dabei die wichtigste Rolle spielen, da diese durch die Finanzgerichte unterschiedlich beurteilt worden ist und die Finanzverwaltung dem Vernehmen nach auf dieser Basis aktuell auch Fälle mit industriellem Hintergrund aufgreift, die von den ohnehin individuell unterschiedlich gelagerten Goldfinger-Sachverhalten abzugrenzen sind.

#### Entscheidung

**EuGH:** Neutralität der Mehrwertsteuer – unterschiedliche Steuersätze für gedruckte Bücher und E-Bücher (11.9.2014 – C-219/13 – dazu BB-Kommentar von

Dipl.-Finw. (FH), Dipl.-Wirtschaftsjuristin Univ. **Dr. Stefanie Becker**, StBin)

## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

297

#### Entscheidungen

##### Rechnungslegung

**IASB:** Neue Ausgabe des IASB Investor Update

**EFRAG:** Stellungnahme zur vorläufigen Agendaentscheidung

**DRSC:** Stellungnahme zum IASB DP/2014/2

**DRSC:** Ergebnisse der 34. Sitzung des IFRS-FA

**DRSC:** Sitzungspapiere für die 35. Sitzung des IFRS-FA

**DRSC:** Protokoll und Präsentationen der Öffentlichen Diskussion vom 12.1.2015

**DRSC:** Sitzungspapiere für die 21. Sitzung des HGB-FA

**BaFin:** Ausnahmen von Teilen der zukünftigen quantitativen Solvency II-Berichtspflichten

#### Wirtschaftsprüfung

**IDW:** Investmentfachausschuss nimmt die Tätigkeit auf

**IDW:** Organschaft – „fehlerhafter Bilanzansatz“ nach § 14 KStG

**IAASB:** Neue bzw. überarbeitete ISA zum Bestätigungsvermerk (Auditor's Report) veröffentlicht

**WPK:** Informationen der BaFin über redaktionelle Fehler im KWG bezüglich der Regelung zu den Verwaltungs- und Aufsichtsorganen

**WPK:** Studienführer Sommersemester 2015

**WPK:** Liste der Anbieter von Studiengängen zum WP-Examen nach § 13b WPO aktualisiert

#### Personalie

**DRSC:** Verwaltungsrat wählt Freiberg in IFRS-FA

#### Aufsatz

**Prof. Dr. Jens Wüstemann, M.S.G. (Paris IX), und Matthias Backes, M.Sc.**

299

#### Vorschlag zur branchenunabhängigen Neuregelung des Macro Hedging nach IFRS – DP/2014/1

Das 2014 veröffentlichte Diskussionspapier DP/2014/1 „Accounting for Dynamic Risk Management: a Portfolio Revaluation Approach to Macro Hedging“ markiert den ersten Schritt der finalen Phase der Ablösung des IAS 39. Ziel der Vorschläge zur Neuregelung des Macro Hedging ist eine verbesserte Abbildung des dynamischen Risikomanagements. Dabei hebt der IASB Beschränkungen der bestehenden Regelungen explizit auf und sieht für den Portfolio-Revaluation-Ansatz eine branchen- und risikounabhängige Anwendung vor. Folglich ist eine frühzeitige Auseinandersetzung mit dem DP/2014/1 grundsätzlich auch außerhalb des Bankensektors notwendig. In dem Beitrag werden die Vorschläge insbesondere im Hinblick auf den erweiterten Anwendungsbereich, die Berücksichtigung von Erwartungen und speziellen Komponenten des dynamischen Risikomanagements sowie den Ausweis dargestellt und gewürdigt.

#### Entscheidung

**Niedersächsisches FG:** Keine Absetzungen für außerordentliche Abnutzung nach § 7 Abs. 1 S. 7 EStG für nicht abnutzbare Wirtschaftsgüter

(23.9.2014 – 8 K 302/13 – dazu BB-Kommentar von

**Stephan Abele, RA/StB)**

304

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

307

#### Entscheidungen

**ArbG Köln:** Verhaltensbedingte Kündigung wegen Einschlafens am Arbeitsplatz (19.11.2014 – 7 Ca 2114/14)

**BAG:** Außerordentliche Kündigung wegen sexuellen Missbrauchs eines Kindes (23.10.2014 – 2 AZR 865/13)

**BAG:** Außerordentliche Kündigung eines Bewerbers für den Wahlvorstand (31.7.2014 – 2 AZR 505/13)

**BAG:** Befristungskontrolle bei vorübergehendem Beschäftigungsbedarf (24.9.2014 – 7 AZR 987/12)

**BAG:** Mitbestimmung des Betriebsrats bei der Übernahme eines Leiharbeitnehmers (30.9.2014 – 1 ABR 79/12)

**LAG Düsseldorf:** Keine Zuständigkeit der Arbeitsgerichte für Vergütungsklage einer Kustodin (18.12.2014 – 15 Ta 582/14)

**LAG Düsseldorf:** Schienenkartell – Haftung eines Verkaufsleiters (27.1.2014 – 16 Sa 574/14)

#### Aufsatz

**Oliver Timmermann, Ass. jur.**

309

#### Rentenversicherungspflicht des Franchise-Nehmers nach § 2 S. 1 Nr. 9 SGB VI und Stabilisierung des Vertragsverhältnisses des Franchise-Gebers durch „Sozialleistungen“

Nach der Entscheidung des BSG vom 4.11.2009, wonach sog. Einzel-Franchise-Nehmer ohne sozialversicherungspflichtige Angestellte gem. § 2 S. 1 Nr. 9 SGB VI rentenversicherungspflichtig sind, steht ein weiteres höchstrichterliches Urteil zu dieser Thematik an. Während sich das BSG nämlich 2009 nur zu Franchise-Nehmern erklärte, die Waren verkaufen, hat das LSG Schleswig-Holstein als Instanzgericht jetzt in einem ähnlichen Fall die Revision zugelassen, um diese Frage auch für Franchise-Nehmer zu klären, die Dienstleistungen vermarkten. Franchise als Vertriebs- und Marketingsystem erstreckt sich sowohl auf Waren als auch auf Dienstleistungen. Die Ausführungen versuchen aufzuzeigen, wie sämtliche Beteiligten eines Franchise-Systems am effektivsten und pragmatischsten mit der Sozialversicherungspflicht bestimmter Franchise-Nehmer umgehen können. Nach einer Darlegung der das BSG noch beschäftigenden Fallkonstellation soll untersucht werden, ob der Franchise-Nehmer durch die Eröffnung des § 17 S. 2 BetrAVG seine Rentenversicherungspflicht selbst wirtschaftlich nutzen kann. Abschließend wird dargestellt, welche Befreiungsmöglichkeiten der Betroffene rechtzeitig wählen und wie der Franchise-Geber ggfs. unterstützend eingreifen kann.

#### Entscheidung

**LAG Baden-Württemberg:** Verdeckte Arbeitnehmerüberlassung – unzulässige Berufung auf (Vorrats-)Arbeitnehmerüberlassungserlaubnis des Verleihers

(3.12.2014 – 4 Sa 41/14 – dazu BB-Kommentar von

**Dr. Michael Rein, RA)**

315

## Die Erste Seite

**Prof. Dr. Gregor Bachmann, LL.M. (Michigan)**

„Frauenquote“ – Jetzt nach vorne blicken!

**Jobs der Woche**

VII

**Impressum/Vorschau**

VIII

# NJW-Inhalt

## Aufsätze

Georg Maier-Reimer

### **Vorwirkung von Formvorschriften – Formzwang aus nicht abgeschlossenen Verträgen?**

Ein Vertrag, von dem ein Grundstückskauf abhängen soll, muss mitbeurkundet werden, sonst ist er nach jüngerer Judikatur des BGH formnichtig. Der Autor zeigt, dass die Erstreckung des Formzwangs, etwa bei Bauträgerverträgen, zu unsachgemäßen Ergebnissen führt, und weist den Weg zu einer angemessenen Behandlung des Problems.

273

Malte Kramme

### **Die Einbeziehung von Pflichtinformationen in Fernabsatz- und Außergeschäftsraumverträge**

Eine seit Mitte 2014 geltende Regelung erhebt Verbraucherinformationen zum Vertragsinhalt. In der Rechtsanwendung wirft sie zahlreiche bislang unbeantwortete Fragen auf. Die Analyse des Autors ergibt, dass mit dem neuen § 312d I BGB teilweise genau das Gegenteil der beabsichtigten Stärkung des Verbraucherschutzniveaus erreicht wird.

279

Heiner Christian Schmidt

### **Persönlicher Schadenseinschlag bei Betrug und Untreue**

Zur Schadensermittlung bei Betrug oder Untreue konnten bisher neben ökonomischen auch normative Aspekte berücksichtigt werden. Diesen jahrzehntelang geltenden Grundsatz hat der BGH jüngst in zwei Beschlüssen in Frage gestellt. Ob das eine fundamentale Änderung der Schadensdogmatik nach sich ziehen muss, beleuchtet dieser Beitrag.

284

## Zur Rechtsprechung

Christof Münch

### **Funktionsäquivalenz als Einbahnstraße – Ausübungskontrolle beim Verzicht auf Versorgungsausgleich**

(BGH, NJW 2015, 52)

288

## Bericht

Klaus Zimmermann / Jan Philipp Arnsperger

### **Die Entwicklung des Stiftungsrechts 2013/2014**

290

## Forum

Dennis-Kenji Kipker / Hauke Gärtner

### **Verfassungsrechtliche Anforderungen an den Einsatz polizeilicher „Body-Cams“**

296

## Buchbesprechungen

Marly: Praxishandbuch Softwarerecht (Helmut Hoffmann); Thüsing/Laux/Lembke: Kündigungsschutzgesetz (Annett Böhm); Baumbach/Lauterbach/Albers/Hartmann: Zivilprozessordnung (Bernd Ennemann)

301

## NJW-aktuell

Editorial Staatliche Richter als Schiedsrichter (H. Hirte)	3	Interview Problematisches Scoring (T. Weichert)	12	Rubrikenmarkt	29
Gesetzgebung	6	Forum Streit um datenschutzrechtlichen Personenbezug vor dem EuGH (R. Mantz)	14	web.report	32
Rechtsprechung in Kürze	6	Standpunkt Die politische Verantwortung des Anwalts in Europa (F. Graf von Westphalen)	16	Stellenmarkt	33
Entscheidung der Woche	10	Dokumentation	18	Beck'sche Zeitschriften	40
Leserforum	10			Buchhinweise	42
Zahlen der Woche	10			Personalien	44
				Kommendes Heft/Impressum	46

## Rechtsprechung

BVerfG	17.12.14 – 1 BvL 21/12	<b>Verfassungswidrige Privilegierung des Betriebsvermögens bei der Erbschaftsteuer</b>	<b>303</b>
BGH	09.10.14 – III ZR 32/14	<b>„Pfand“ für SIM-Karte und Papierrechnungsentgelt in Mobilfunk-AGB</b>	<b>328</b>
BGH	05.11.14 – XII ZB 599/13	<b>Barunterhaltspflicht bei Wechselmodell – Voraussetzungen für Hauptverantwortung</b>	<b>331</b>
BGH	19.11.14 – XII ZB 478/13	Nachforderung von Altersvorsorgeunterhalt durch neuen Leistungsantrag	<b>334</b>
BGH	21.10.14 – II ZR 330/13	<b>Bestimmung eines Hauptversammlungsorts im Ausland durch Satzung</b>	<b>336</b>
BGH	08.10.14 – IV ZR 16/13	Erweitertes Leistungsversprechen in der Kfz-Versicherung – Differenzkasko-Klausel	<b>339</b>
BGH	09.10.14 – IX ZR 41/14	Erfüllung der Leistung aus einer Rentenversicherung nach Insolvenzeröffnung	<b>341</b>
BGH	03.07.14 – I ZR 28/11	<b>Vergütungspflicht von Vervielfältigungsgeräten – Drucker und Plotter III (Anm. Peifer)</b>	<b>344</b>
BGH	03.07.14 – I ZR 30/11	Vergütungspflicht von PCs – PC III (Ls.)	<b>349</b>
BGH	12.11.14 – XII ZB 289/14	<b>Anforderungen an anwaltliche Versicherung als Mittel der Glaubhaftmachung</b>	<b>349</b>
BGH	11.11.14 – XI ZR 265/13	<b>Prozessbürgschaft zur Abwendung der Sicherungsvollstreckung (Anm. Würdinger)</b>	<b>351</b>
OLG Düsseldorf	28.08.14 – I-5 U 139/13	Vereinfachte Abrechnung eines gekündigten Pauschalpreisvertrags „von oben“	<b>355</b>
OLG Hamm	14.10.14 – II-2 UF 91/14	<b>Aufrechnung gegenüber anerkanntem Zugewinnausgleichsbetrag</b>	<b>357</b>
OLG Schleswig	11.07.14 – 10 UF 87/14	Unterhaltsantrag nach der Trennung durch das Kind im eigenen Namen	<b>359</b>
BGH	21.10.14 – 5 StR 296/14	Konfrontative Befragung bei seelischer und körperlicher Erschöpfung	<b>360</b>
OLG Köln	07.11.14 – III-1 RBs 284/14	<b>Handy-Verbot – Aufnehmen und Weitergeben an Beifahrer (Anm. Krumm)</b>	<b>361</b>
OLG Hamm	27.05.14 – 5 RBs 13/14	Verstoß gegen ein gesetzloses Parkverbot (Ls.)	<b>363</b>
OVG Greifswald	01.09.14 – 1 M 89/14	<b>Entziehung der Fahrerlaubnis bei lang zurückliegender Trunkenheitsfahrt mit Fahrrad</b>	<b>363</b>
OVG Lüneburg	07.05.14 – 12 ME 54/14	Entziehung der Fahrerlaubnis wegen Nichtvorlage des geforderten Gutachtens (Ls.)	<b>365</b>
BAG	08.05.14 – 2 AZR 75/13	<b>Entscheidung nach Aktenlage bei Verhandlung in Vorinstanz vor Zurückverweisung</b>	<b>365</b>
BGH	28.10.14 – VI ZR 135/13	IP-Adressen als personenbezogene Daten (VB)	<b>368</b>

## Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 2/2015

Aus dem Inhalt:

- Miet- und Immobilienrecht: Wer trägt die Kosten der Verwalterzustimmung zum Verkauf?
- Erbrecht: Praxisfragen zum Nachlassverzeichnis eines Testamentsvollstreckers
- Baurecht: Honorierung zusätzlicher und geänderter Planungsleistungen
- Arbeitsrecht: Reform der Familienpflege- und Pflegezeit: Starke Unternehmensbelastung!
- Strafrecht: Durchsuchung beim Strafverteidiger
- Anwalt und Kanzlei: Ein Blick zurück – Wichtige Entscheidungen des Jahres 2014
- Familienrecht, Verkehrsrecht, Gesellschaftsrecht, Insolvenzrecht, Verfahrens- und Kostenrecht: Rechtsprechungsübersichten

### Miet- und Immobilienrecht

Von Michael Drasdo

<i>M. Drasdo</i> , Wer trägt die Kosten der Verwalterzustimmung zum Verkauf? .....	33
Kosten der aussichtslosen Vollstreckung (BGH) .....	34
Wohngeldzahlung nur auf Gemeinschaftskonto? (AG Hamburg) .....	34
Maklers Aufklärungspflicht über anstehende Denkmalschutzprüfung (OLG Oldenburg) .....	35
Keine Insolvenzgeld-Umlage im Wohnungseigentum .....	35

### Familienrecht

Von Martin Haußleiter und Barbara Schramm

Pflicht zur Ausübung einer Nebentätigkeit bei einer Vollzeitarbeit (BGH) .....	36
Auskunftsanspruch mit Teilauskünften nicht erfüllt (BGH) .....	36
Darlegungs- und Beweislast bei illoyaler Vermögensminderung (BGH) .....	37
Gerichtsstandswahl in Sorgerechtsachen (EuGH) .....	37
Voraussetzungen für die Aufhebung der gemeinsamen elterlichen Sorge (OLG Saarbrücken) .....	38
Schadensersatzansprüche des Kindes als sonstige Familiensache (OLG Karlsruhe) .....	38

### Erbrecht

Von Wolfgang Roth

<i>W. Roth</i> , Praxisfragen zum Nachlassverzeichnis eines Testamentsvollstreckers .....	39
Abwesenheitspfleger haftet Erbengemeinschaft auf Schadensersatz (OLG Brandenburg) ...	40
Grundbuchberichtigung bei Betreuung nur durch Erbschein möglich (OLG Hamm) .....	40

### Verkehrsrecht

Von Rainer Heß und Michael Burmann

Sachverständigenverfahren in der Kaskoversicherung (BGH) .....	41
Konsequenzen einer Alkoholfahrt (OLG Saarbrücken) .....	41
Verletzung der Aufklärungspflicht durch Verlassen der Unfallstelle (OLG Stuttgart) .....	42
Kein Überholen beim Vorbeifahren an geparktem Kfz (OLG München) .....	43
Handy-Telefonat eines Fahrlehrers während Lehrfahrt (BGH) .....	43

### Baurecht

Von Stefan Weise und Tobias Hänsel

<i>V. Schmidt</i> , Honorierung zusätzlicher und geänderter Planungsleistungen .....	44
Kein Zuschlag auf ein offensichtlich fehlkalkuliertes Angebot (BGH) .....	45
Bestreiten der Mangelhaftigkeit ist Ablehnung der Mangelbeseitigung (LG Düsseldorf) ....	46
Bedeutung eines Kostenvoranschlags (OLG Saarbrücken) .....	46

### Gesellschaftsrecht

Von Dieter Leuering und Daniel Rubner

Haftung des Direktors einer Limited für masseverkürzende Zahlungen (BGH) .....	47
Aussetzung des Registerverfahrens nach geänderter Gesellschafterliste (OLG Hamburg) ...	47
Irreführung bei Personenfirma (OLG Rostock) .....	48
Ermessensausübung bei Herabsetzung der Vorstandsvergütung (OLG Stuttgart) .....	48
RegE einer Aktienrechtsnovelle 2014 .....	49

**Arbeitsrecht**

Von Marcel Grobys und Robert von Steinau-Steinrück

*S. Haarke*, Reform der Familienpflege- und Pflegezeit: Starke Unternehmensbelastung! . . . . . 50  
 Hauptnährerklausel in Pensionszusage unwirksam (BAG) . . . . . 51  
 Gleichbehandlungsgrundsatz bei Dienstkleidung (BAG) . . . . . 52  
 Adressat eines Widerspruchs bei mehreren Betriebsübergängen (BAG) . . . . . 52

**Insolvenzrecht**

Von Michael Dahl und Raul Taras

Internationale Zuständigkeit bei Klagen gegen Geschäftsführer (EuGH) . . . . . 53  
 Pflicht zur Kassenprüfung durch Gläubigerausschuss (BGH) . . . . . 53  
 Pfändung eines Haftpflichtversicherungsanspruchs in der Insolvenz (BGH) . . . . . 54  
 Anfechtbarkeit der Abtretung von Mietzinsforderungen (OLG Hamm) . . . . . 55

**Strafrecht**

Von Klaus Leipold und Stephan Beukelmann

*S. Beukelmann*, Durchsuchung beim Strafverteidiger . . . . . 56  
 Verfassungsrechtlicher Anspruch auf Durchführung eines Strafverfahrens (BVerfG) . . . . . 57  
 Rüge fehlender Negativmitteilung über Verständigungsgespräche (BGH) . . . . . 57  
 Weitergabe der Namen von Staatsanwalt und Verteidiger an Presse (BVerwG) . . . . . 57  
 Verfahren bei Verteidigerausschluss (OLG Celle) . . . . . 58  
 Verwertung bereits getilgter Verurteilungen in Gutachten . . . . . 58  
 Freiwillige Rückkehr ins Gefängnis . . . . . 58

**Verfahrens- und Kostenrecht**

Von Norbert Schneider

Nutzungsentschädigung für die Zeit nach Rechtskraft der Scheidung (OLG Naumburg) . . . . . 59  
 Wert eines Abänderungsverlangens auf dynamischen Unterhaltstitel (OLG Hamm) . . . . . 59  
 Vertretung des Pflichtverteidigers in der Hauptverhandlung (OLG Nürnberg) . . . . . 60  
 Teilnahme an einem gerichtlichen Sachverständigentermin (LG Freiburg) . . . . . 61  
 Antrag auf Abänderung einer einstweiligen Anordnung (OLG Frankfurt a.M.) . . . . . 61

**Anwalt und Kanzlei**

Von Christian Dahns

*C. Dahns*, Ein Blick zurück – Wichtige Entscheidungen des Jahres 2014 . . . . . 62

ISSN 1613-4621

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

**Schriftleitung:**  
 Rechtsanwältin *Tobias Freudenberg*,  
 Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt  
 a.M., Postanschrift: Postfach 110241,  
 60037 Frankfurt a.M., Telefon: (069)  
 75 60 91-0, Telefax: (069) 75 60 91-49.  
 E-Mail: njw@beck-frankfurt.de  
 Internet: www.njw.de

**Redaktion:**  
 Rechtsanwältin *Nathalie Dennier* (Ver-  
 kehrsrecht); Rechtsanwalt *Tobias*  
*Freudenberg* (Insolvenzrecht); Rechts-

anwältin *Antje Glinski* (Anwalt und  
 Kanzlei); Rechtsanwältin *Irina Huth*  
 (Familienrecht); Rechtsanwalt *Dr. Andreas*  
*Kappus* (Miet- und Immobilienrecht);  
 Rechtsanwältin *Dr. Maria Naucke-Lönker*  
 (Erbrecht und Schlussredaktion);  
 Rechtsanwältin *Esther Noske, LL.M.*  
 (Verfahrens- und Kostenrecht sowie  
 Koordination); Rechtsanwalt Prof. *Dr.*  
*Achim Schunder* (Arbeitsrecht); Rechts-  
 anwältin *Dr. Monika Spiekermann* (Bau-  
 recht); Rechtsanwalt *Dr. Stephan Tausch*  
 (Strafrecht); Rechtsanwalt Prof. *Dr. Martin*  
*Weber* (Gesellschaftsrecht).

**Urheber- und Verlagsrechte:** Alle in die-  
 ser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge  
 sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt  
 auch für die veröffentlichten Gerichts-

entscheidungen und ihre Leitsätze, denn  
 diese sind geschützt, soweit sie vom  
 Einsender oder von der Schriftleitung  
 erarbeitet oder redigiert worden sind.  
 Der Rechtsschutz gilt auch gegenüber  
 Datenbanken und ähnlichen Einrichtun-  
 gen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf  
 außerhalb der engen Grenzen des Urhe-  
 berrechtsgesetzes ohne schriftliche Ge-  
 nehmigung des Verlags in irgendeiner  
 Form vervielfältigt, verbreitet oder öf-  
 fentlich wiedergegeben oder zugänglich  
 gemacht, in Datenbanken aufgenom-  
 men, auf elektronischen Datenträgern  
 gespeichert oder in sonstiger Weise  
 elektronisch vervielfältigt, verbreitet  
 oder verwertet werden.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelm-  
 str. 9, 80801 München, Postanschrift:

Postfach 400340, 80703 München, Tele-  
 fon: (089) 3 81 89-0, Telefax: (089) 3 81  
 89-3 98, Postbank München: Nr. 6229-  
 802, BLZ 700 100 80.

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

**Bezugspreis 2015:**  
 Der Bezugspreis von NJW-Spezial ist  
 im Bezugspreis von NJW enthalten.  
 Jahrestitel und -register sind nur noch  
 mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

**Druck:** Druckerei C.H.BECK (Adresse  
 wie Verlag). Lieferanschrift: Versand  
 und Warenannahme, Bergerstr. 3-5,  
 86720 Nördlingen.

# wohnrechtliche blätter:

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z175

Schwerpunkt:

## Rechtsänderungen per 1.1.2015



wohnrechtliche blätter:wobl

Heft 1 Jänner 2015  
(28. Jahrgang)

S. 1-29

Editorial

1

Erratum

1

Aufsatz

Hon.-Prof. Dr. Johannes Stabentheiner  
Die Wohnrechtsnovelle 2015

2

Univ.-Prof. Dr. Thomas Klicka

Der Antrag auf Normenkontrolle durch die Verfahrens-  
partei im Verfahren vor den ordentlichen Gerichten

10

Rechtsprechung

Nr. 1-14

• MRG

1. Zur Erhaltungspflicht nach § 3 Abs 2 Z 2 MRG  
(OGH 26. 5. 2014, 8 Ob 27/14z)

15

2. Trinkwasserkontamination durch bleihaltige Rohre  
(OGH 25. 7. 2014, 5 Ob 88/14y –  
RA Dr. Ingmar Etzersdorfer)

15

3. Behebungspflicht des Vermieters bei erheblicher  
Gesundheitsgefährdung durch Schimmelbefall  
(OGH 20. 5. 2014, 5 Ob 60/14f –  
RA Dr. Ingmar Etzersdorfer)

17

• WEG

4. Zur Zulässigkeit einer abweichenden Vereinbarung  
über den Übernahmepreis gem § 14 Abs 3 WEG 2002  
(OGH 20. 5. 2014, 5 Ob 77/14f)

18

5. Streit über Höhe des Übernahmepreises  
(OGH 26. 5. 2014, 8 Ob 117/13h)

19

6. Wohnungseigentumsrechtliche Realteilung hebt  
Benützungsregelung auf; Räumungsklage gegen  
Miteigentümer nach WE-Begründung  
(OGH 22. 10. 2014, 3 Ob 170/14t)

19

7. Zur Zulässigkeit einer Änderung nach § 16 Abs 2  
WEG 2002 iZm der Anbringung einer Sicherheits-  
Gittertüre  
(OGH 4. 9. 2014, 5 Ob 86/14d)

20

8. Wichtiges Interesse an einem Garagentor nach § 16  
Abs 2 Z 2 WEG 2002  
(OGH 4. 9. 2014, 5 Ob 150/14s)

21

9. Zur Aktivlegitimation und Verjährung des  
Herausgabeanspruchs nach § 31 Abs 3 WEG 2002  
(OGH 20. 5. 2014, 5 Ob 148/13w)

21

• ABGB

10. Zur Zulässigkeit der Anbringung einer Kamera-  
attrappe  
(OGH 26. 6. 2014, 8 Ob 47/14s)

24

11. Rückstellung des Bestandgegenstandes erfordert  
Schlüsselrückgabe?  
(OGH 22. 1. 2014, 3 Ob 234/13b)

26

12. Ablauf der Präklusivfrist nach § 1111 ABGB ist  
Oppositionsgrund  
(OGH 23. 7. 2014, 3 Ob 116/14a)

26

13. Zur Auflösung des Bestandvertrags wegen eines  
Abbruchbescheids betreffend den Bestandgegenstand  
(OGH 30. 4. 2014, 3 Ob 16/14w)

27

14. Keine Auflösung des Bestandvertrags nach § 1112  
ABGB, wenn nicht feststeht, dass die Baugebrechen  
nicht beseitigt werden können oder vom Bestandgeber  
nicht beseitigt werden müssen  
(OGH 25. 03. 2014, 4 Ob 30/14m)

28

Impressum 29

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier–TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

→ Editorial ..... 1  
**Die europäische Qual der Wahl?**  
*Von Walter Holzer*

## Beitrag

→ (Nochmals:) Zur Beschränkung des Patents nach Erteilung –  
 der „Tritonus“ im österreichischen Patentrecht? ..... 4  
 Sowohl in Verfahren vor dem Europäischen Patentamt als auch in den wichtigsten nationalen Jurisdiktionen Europas ist die Möglichkeit der Beschränkung eines Patents nach Erteilung, und zwar auch unter Rückgriff auf Merkmale aus der Beschreibung, unbestritten. Die mittlerweile ergangenen österr Entscheidungen, die eine entsprechende Vorgangsweise ebenfalls als zulässig ansehen, sind demgegenüber Gegenstand von Kritik. Weiters scheint Unsicherheit darüber zu bestehen, wie mit einem während eines laufenden Nichtigkeitsverfahrens eingereichten Teilverzicht verfahrensrechtlich umzugehen ist. Diesen Themenkomplex untersucht dieser Beitrag.  
*Von Harald Nemeč und Andreas Vögele*

## ÖB1-Leitsätze

→ ÖB1-Leitsätze 2015/1–8 ..... 8  
**VfGH 9. 10. 2014, G 95/2013** ..... 9  
*Mit Anmerkung I von Daniel Alge und Anmerkung II von Marcella Prunbauer-Glaser*

## Rechtsprechung

→ Schriftliche Abhandlungspflege – Werbung für anwaltliche Leistungen ..... 12  
**OGH 24. 6. 2014, 4 Ob 94/14 y**  
*Mit Anmerkung von Petra Leupold*

→ Landesausspielung – Inländerdiskriminierung im Glücksspielrecht? ..... 18  
**OGH 21. 10. 2014, 4 Ob 145/14 y**  
*Mit Anmerkung von Hubert Isak*

→ Branchenregister-Werbeformular II – Zur strafrechtlichen Beurteilung  
 irreführender Erlagscheinwerbung ..... 24  
**OGH 26. 8. 2014, 11 Os 64/14 t**  
*Mit Anmerkung von Lothar Wiltschek*

→ Feeling/Feel II – Bösgläubiger Markenrechtserwerb bei „Massenanmeldungen“ ..... 28  
**OGH 17. 9. 2014, 4 Ob 98/14 m**  
*Mit Anmerkung von Roman Heidinger*

→ Apple Store – Markenschutz für Abbildung der Ausstattung  
 eines Geschäftslokals? ..... 34  
**EuGH 10. 7. 2014, C-421/13, Apple Inc/Deutsches Patent- und Markenamt**  
*Mit Anmerkung von Viktoria Robertson*

- Rechnungsdoppel – Zu den Voraussetzungen einer Verbandsklage  
nach § 28 a KSchG . . . . . 38  
OGH 17. 9. 2014, 4 Ob 143/14 d  
Mit Anmerkung von Brigitta Lurger
- Luksan/von der Let II – Nochmals zu § 38 Abs 1 UrhG . . . . . 42  
OGH 17. 9. 2014, 4 Ob 76/14 a  
Mit Anmerkung von Manfred Büchele

## Berichte

- ALAI-Kongress Brüssel 2014 . . . . . 46  
Thema: **Urheberpersönlichkeitsrechte im 21. Jahrhundert**  
Von Christian Handig
- Informationsveranstaltung der ÖV zum Projekt der Reform  
des europäischen Markenrechts . . . . . 47  
Von Christian Schumacher

## Standards

- Impressum . . . . . 1
- Buchbesprechung . . . . . 48
- Zeitschriftenübersicht . . . . . 48



## Die Krise in 57 Stichworten!

2014. 152 Seiten,  
Geb. EUR 26,-  
ISBN 978-3-214-08161-4

Buholzer · Haigner · Jenewein · Schneider

### Wie der Traum vom Haus die Welt bedrohte

Die Finanz- und Schuldenkrise in 57 Stichworten und Schaubildern

Das vorliegende Buch erzählt in 57 Stichworten, in leicht verständlicher Weise und grafisch aufbereitet die Geschichte der Finanz- und Schuldenkrise und erklärt die wichtigsten Begriffe und Zusammenhänge. Und es zeigt auf, was wir aus der Krise gelernt haben – oder eben auch nicht.

„Das vorliegende Buch ist von großer Bedeutung, weil die komplexen Zusammenhänge sehr eingängig erläutert werden und dem Leser durch unterschiedliche Mittel das Verständnis erleichtert wird.“  
Prof. Dr. Lars Feld, Wirtschaftsweiser der Bundesrepublik Deutschland

MANZ'sche Verlags- und Universitätsbuchhandlung GmbH  
TEL +43 1 531 61 100 FAX +43 1 531 61 455 bestellen@manz.at Kohlmarkt 16-1014 Wien www.manz.at

MANZ

## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

- Richter am LG Priv.-Doz. Dr. Thomas Regenfus, Nürnberg  
Auskunft und Herausgabe von Rückvergütungen – zwei allenfalls selten begründete Klageanträge  
– Teil II – 209
- Rechtsanwälte Dr. Sebastian Wulff und Dominik Kloka, LL.M (NYU), Frankfurt a. M.  
Umsetzung von EMIR-Pflichten im Zusammenhang mit Vereinbarungen nicht-geclearter Derivategeschäfte 215

### Rechtsprechung

#### Bankrecht und Kapitalmarktrecht

- Bundesgerichtshof 10.7.2014 I ZR 188/12 Zur **Unbedenklichkeit** eines Schreibens von Rechtsanwälten an von ihnen nicht anwaltlich vertretene Gesellschafter einer **Fondsgesellschaft** in der Rechtsform einer Gesellschaft bürgerlichen Rechts im Hinblick auf die Anforderungen des § 43b BRAO 221
- Bundesgerichtshof 10.12.2014 IV ZR 289/13\* Zur **Intransparenz** einer Klausel in Ratenschutz-Versicherung; zur **Frage der Umgehung** des § 168 Abs. 1 VVG durch **Vereinbarung** einer durch die kreditgebende Bank darlehensfinanzierten Einmalprämie in einer Ratenschutz-Versicherung 223
- Bundesgerichtshof 17.12.2014 IV ZR 260/11 Zur einschränkenden richtlinienkonformen Auslegung der in § 8 Abs. 4 Satz 4 und Abs. 5 Satz 4 VVG a.F. getroffenen Regelung, nach welcher auch bei nicht ordnungsgemäßer Belehrung des Versicherungsnehmers über sein jeweiliges Lösungsrecht dieses einen Monat nach Zahlung der ersten Prämie erlischt, im Bereich der Lebens- und Rentenversicherung und der Zusatzversicherung zur Lebensversicherung 227
- Bundesgerichtshof 24.10.2014 V ZR 45/13\* Zur sekundären Darlegungslast des Zessionars über die Umstände des Erwerbs einer Grundsuld, wenn der auf konkrete Tatsachen gestützte Verdacht besteht, er habe bei ihrem Erwerb gewusst, dass der Zedent sich diese durch Betrug verschafft habe oder sie treuwidrig verwende 230
- OLG Dresden 14.1.2014 4 U 717/13 Zur Frage der deutschen internationalen Zuständigkeit für Klagen einer Bank, an die der in Deutschland wohnende Versicherungsnehmer seinen Anspruch gegen den in einem anderen Vertragsstaat ansässigen Versicherer abgetreten hat, sowie zu den Rechtsfolgen der Vereinbarung eines Gerichtsstandes am Wohnsitz des Versicherungsunternehmens 234
- OLG Schleswig 2.6.2014 5 U 67/14 Keine Haftung einer Online-Bank für unvollständige Angaben im sog. „informer“ 236
- LG Stuttgart 20.10.2014 31 O 84/07 KfH AktG\* Zur Auswirkung der „Frosta“-Entscheidung des BGH (Beschluss vom 8. Oktober 2013 - II ZB 26/12), die die Macrotron-Entscheidung des BGH (WM 2003, 533) aufgibt, auf laufende Spruchverfahren zu Delisting-Fällen 237
- Gesellschaftsrecht**
- OLG Nürnberg 23.9.2014 12 U 567/13 Zur Darlegungs- und Beweislast der Vorstandsmitglieder nach §§ 93 Abs. 2, 116 AktG, im Hinblick auf eigene Reisekosten „die Sorgfalt eines ordentlichen und gewissenhaften Geschäftsleiters angewandt zu haben“ 241  
u. 28.10.2014
- OLG Stuttgart 1.10.2014 20 U 3/13 Zur Frage des Ob und Wie der Herabsetzung von Vergütungsansprüchen aus einem Anstellungsvertrag als Vorstandsmitglied einer AG nach Insolvenz der AG 245

## Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

- Bundesgerichtshof 18.12.2014 IX ZB 50/13\* Keine Befugnis zur Erhebung einer sofortigen Beschwerde gegen die Ablehnung einer Nachtragsverteilung, wenn lediglich ein Tätigwerden des Insolvenzgerichts von Amts wegen angeregt wurde; zur Anordnung einer Nachtragsverteilung, wenn nach Beendigung des Insolvenzverfahrens ein Anspruch des Schuldners auf die Todesfallleistung aus der Risikolebensversicherung entsteht, der zuvor aufschiebend bedingt begründet war 251
- Bundesgerichtshof 18.12.2014 4 StR 323/14 u. 4 StR 324/24\* Faktischer Geschäftsführer einer Gesellschaft mit beschränkter Haftung als Täter einer Insolvenzverschleppung nach § 15a Abs. 4 InsO 252

## Bürgerliches Recht und Handelsrecht

- Bundesgerichtshof 25.9.2014 III ZR 47/14 Zur Pflicht des Rechtsanwalts, trotz einer erteilten Einzelanweisung, die fehlerhaft eingetragene Frist zur Berufungsbegründung zu korrigieren, im Rahmen der Vorbereitung einer Prozesshandlung die Richtigkeit der Notierung dieser Frist eigenverantwortlich zu prüfen 253
- Bundesgerichtshof 15.7.2014 VI ZB 15/14 Zur Bedeutung eines zeitlich vor der unterbliebenen Unterschriftskontrolle liegenden Anwaltsversehens, wenn einer zuverlässigen Bürokräft bei der ihr aufgetragenen Unterschriftskontrolle ein Fehler unterläuft 255
- Bundesgerichtshof 9.7.2014 XII ZB 709/13 Zum notwendigen Inhalt einer vom Rechtsanwalt allein elektronisch geführten Handakte; zur Pflicht des Rechtsanwalts, Fristvermerke in einer solchen Handakte zu überprüfen 257
- Bundesgerichtshof 20.8.2014 XII ZB 155/13 Zur Pflicht des Verfahrensbevollmächtigten, dafür zu sorgen, dass ein Antrag auf Verlängerung der Frist zur Beschwerdebegründung innerhalb der laufenden Frist bei dem zuständigen Gericht eingeht 258

## Bücherschau

Timo Holzborn (Hrsg.)

WpPG, 2. Aufl.

260

Rezensent: Rechtsanwalt Dr. Rudolf Lemke, Frankfurt a.M.

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 der Entscheidungssammlung 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 am Main; Professor Dr. Tobias Lettl, LL.M. (EUR), Universität Potsdam; Rechtsanwalt Dr. Helmut Merkel, Frankfurt am Main; Arne Wittig, Essen; Rechtsanwalt Dr. Andreas Lange, Frankfurt am Main (presserechtlich verantwortlicher Redakteur)

Redaktionsbeirat: Rechtsanwalt Thorsten Höche, Chefsyndikus des Bundesverbandes deutscher Banken e.V., Berlin (Vorsitzender); Professor Dr. Dr. Dr. h.c. mult. Klaus J. Hopt, Direktor am Max-Planck-Institut für ausländisches und internationales Privatrecht a.D., Hamburg; Dr. Hans-Ulrich Joeres, Richter am Bundesgerichtshof, Karlsruhe; Ilse Lohmann, Richterin am Bundesgerichtshof, Karlsruhe; Professor Dr. Peter O. Mühlert, Direktor des Instituts für internationales Recht des Spar-, Giro- und Kreditwesens an der Johannes Gutenberg-Universität, Mainz; Rechtsanwalt Reinhard Nützel, Chefsyndikus der DZ-Bank AG, Frankfurt a. M.

Verlag: Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Keppler, Lehmann GmbH & Co. KG, Postfach 11 09 32, 60044 Frankfurt a. M.; Düsseldorf Straße 16, 60329 Frankfurt a. M.; Geschäftsführung: Ernst Padberg (Vorsitzender), Dr. Jens Zinke

Telefon Redaktion: Dr. Andreas Lange (0 69) 27 32-164, E-Mail: a.lange@wmrecht.de; Lektorat: Dr. Monika Diakité (0 69) 27 32-172, E-Mail: m.diakite@wmrecht.de;

Sekretariat: Sylvia Mahler (0 69) 27 32-188, E-Mail: s.mahler@wmrecht.de

Anzeigen: Ralf Becker (0 69) 27 32-553, E-Mail: r.becker@wmrecht.de; Vertrieb/Nachbestellungen: (0 69) 27 32-142; Telefax (0 69) 23 26 85

Druck: mt druck Walter Thiele GmbH & Co. KG, Carl-Friedrich-Gauß-Straße 6, 63263 Neu-Isenburg, Telefon (0 61 02) 30 77 0.

Bei Einzelbezug des Teils IV der WERTPAPIER-MITTEILUNGEN beträgt der Abonnementpreis monatlich € 90,90 (einschl. 7 % MwSt. € 5,95) + € 7,45 Versandkostenzuschlag (einschl. € -,49 MwSt.). Auslandsbezug ohne Mehrwertsteuer + € 9,10 Versandkostenzuschlag. Für Mitglieder der ARGE Bank- und Kapitalmarktrecht gibt es für die Dauer des Fachanwaltslehrgangs einen Rabatt von 50 % auf den Abonnementpreis.

Im Preis inbegriffen sind die jährlichen zwei Einbanddecken.

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

Abbestellungen nur zum Quartalsende bei dreiwöchiger Kündigungsfrist.

©2015 Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Frankfurt am Main – ISSN 0342-6971

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

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

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

## WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV

# Juristische Schulung

Zeitschrift für Studium und Referendariat

## Herausgeber

Präsident des LG Prof. Dr. Michael Huber  
Prof. Dr. Stephan Lorenz, Mitglied des BayVerfGH  
Prof. Dr. Thomas Rönau  
Präsident des BVerfG Prof. Dr. Andreas Voßkuhle

## Schriftleitung

Rechtsanwalt Dr. David Herbold  
Rechtsanwältin Dr. Urte Hüsck

# JuS

55. Jahrgang  
Februar 2015 · Heft 2

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

<b>Aufsatz</b>	<i>Prof. Dr. Wolfgang Mitsch:</i> Das unechte Unternehmensdelikt	97
<b>Studium</b>	<i>Richter Dr. Michael Duchstein:</i> Die Selbsthilfe	105
	<i>Prof. Dr. Stephan Lorenz:</i> Grundwissen – Zivilrecht: Die Saldotheorie	109
	<i>Rechtsanwalt Dr. Philip von der Meden:</i> Objektive Zurechnung und mittelbare Täterschaft	112
	<i>Wiss. Mitarbeiter Dr. Sebastian Kluckert:</i> Die Gewichtung von öffentlichen Interessen im Rahmen der Verhältnismäßigkeitsprüfung	116
	<i>Rechtsanwalt Peter Michael Probst, M. B. L.-HSG, und Rechtsanwalt Fabian Winters, LL. M.:</i> Einführung in das Vergaberecht	121
<b>Referendariat</b>	<i>Rechtsanwalt Dr. Gernot Schmitt-Gaedke, LL. M., und Rechtsreferendar Matthias Arz:</i> Die Antragsfassung bei Unterlassungsklage und Unterlassungsverfügung	126
	<i>Richter am BGH Prof. Dr. Andreas Mosbacher:</i> Aktuelles Strafprozessrecht	129
	<i>Kreisoberberchtsrat Dr. Dr. Matthias Niedzwicki, LL. M. (Hagen/Westf.):</i> Aus der Praxis: Amtshaftungsanspruch trotz Unanfechtbarkeit von Verwaltungsakten	134
<b>Fallbearbeitung</b>	<i>Wiss. Mitarbeiter Dr. Benjamin Straßburger:</i> Anfängerhausarbeit – Öffentliches Recht: Grundrechte – Syria TV	136
	<i>Wiss. Hilfskraft Christopher Schöpe:</i> Semesterabschlussklausur – Strafrecht: Strafprozessrecht – Aber ich war's nicht!	143
	<i>Prof. Dr. Martin Maties und Wiss. Mitarbeiterin Franziska Haberl:</i> Fortgeschrittenenklausur – Zivilrecht: Rückabwicklung nichtiger Verträgen und Ansprüche bei Persönlichkeitsrechtsverletzung – Der Organkauf	149
	<i>Wiss. Mitarbeiter Nikolas Klein:</i> (Original-)Referendarexamensklausur – Zivilrecht: Anwaltshaftung, Mietrecht und Zivilprozessrecht – Der untätige Rechtsanwalt	156
	<i>Wiss. Mitarbeiter Jonas Hyckel:</i> Referendarexamensklausur – Öffentliches Recht: Baurecht – Der gemeindliche Kampf gegen Windkraftanlagen	162

## Ständige Mitarbeiter der Rechtsprechungsübersicht

### Zivilrecht

Prof. Dr. Burkhard Boemke, Leipzig  
 Prof. Dr. Volker Emmerich, Bayreuth  
 Prof. Dr. Florian Faust, LL. M., Hamburg  
 Prof. Dr. Gerald Mäscher, Münster  
 Prof. Dr. Thomas Riehm, Passau  
 Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt, Hamburg  
 Prof. Dr. Martin Schwab, Berlin  
 Prof. Dr. Marina Wellenhofer, Frankfurt a. M.

### Strafrecht

Prof. Dr. Bernd Hecker, Trier  
 Prof. Dr. Matthias Jahn, Frankfurt a. M.

### Öffentliches Recht

Prof. Dr. Dieter Dörr, Mainz  
 Prof. Dr. Friedhelm Hufen, Mainz  
 Prof. Dr. Matthias Ruffert, Jena  
 Prof. Dr. Michael Sachs, Köln  
 Prof. Dr. Peter Selmer, Hamburg  
 Prof. Dr. Rudolf Streinz, München  
 Prof. Dr. Christian Waldhoff, Berlin

## Rechtsprechungsübersicht

Zivilrecht	<i>Prof. Dr. Martin Schwab</i>	<b>Bearbeitungsentgelte in Darlehensverträgen in der Klauselkontrolle</b> BGH, Urt. v. 13.5.2014 – XI ZR 405/12, NJW 2014, 2420 BGH, Urt. v. 13.5.2014 – XI ZR 170/13, NJW-RR 2014, 1133 BGH, Urt. v. 28.10.2014 – XI ZR 348/13, NJW 2014, 3713	168
	<i>Prof. Dr. Volker Emmerich</i>	<b>Erlaubnis der Untervermietung</b> BGH, Urt. v. 11.6.2014 – VIII ZR 349/13, NJW 2014, 2717	171
	<i>Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt</i>	<b>Aufrechnung zwischen zwei Insolvenzmassen</b> BGH, Urt. v. 8.5.2014 – IX ZR 118/12, NJW 2014, 2045	173
	<i>Prof. Dr. Marina Wellenhofer</i>	<b>Postmortale Vaterschaftsfeststellung</b> BGH, Urt. v. 29.10.2014 – XII ZB 20/14, NJW 2014, 3786	176
	<i>Prof. Dr. Burkhard Boemke</i>	<b>Benachteiligung wegen des Geschlechts</b> BAG, Urt. v. 17.10.2013 – 8 AZR 742/12, NZA 2014, 303	178
Strafrecht	<i>Prof. Dr. Matthias Jahn</i>	<b>Freiheitsberaubung durch Unterlassen</b> BGH, Urt. v. 4.9.2014 – 4 StR 473/13, NJW 2015, 96	180
	<i>Prof. Dr. Bernd Hecker</i>	<b>Falsche Verdächtigung</b> OLG Stuttgart, Beschl. v. 27.6.2014 – 5 Ss 253/14, NSTz-RR 2014, 276	182
Öffentliches Recht	<i>Prof. Dr. Michael Sachs</i>	<b>Vereinigungsfreiheit</b> BVerfG, Urt. v. 24.9.2014 – 1 BvR 3017/11, BeckRS 2014, 57416	184
	<i>Prof. Dr. Friedhelm Hufen</i>	<b>Ausschluss vom Unterricht wegen gesichtsverhüllender Verschleierung</b> VGH München, Beschl. v. 22.4.2014 – 7 C 13.2593, NVwZ 2014, 1109	186
	<i>Prof. Dr. Michael Sachs</i>	<b>Abweichungsgesetzgebung der Länder</b> BVerwG, Urt. v. 26.6.2014 – 3 CN 1/13, NVwZ 2014, 1516	188
	<i>Prof. Dr. Christian Waldhoff</i>	<b>Aufgabenverteilung zwischen Gemeinden und Kreisen im Schulbereich</b> BVerfG, Beschl. v. 19.11.2014 – 2 BvL 2/13, BeckRS 2014, 59171	190

## Inhaltsverzeichnis JuS-aktuell

Heftvorschau	4	Erfahrungsberichte	
Fallvorschau	4	Verwaltungsstation im Generalkonsulat Atlanta, Georgia – Auf diplomatischer Mission im Südosten der USA ( <i>Jasper</i> )	28
Top-News	10	Tagung des Jungen Forums Rechtsphilosophie (JFR) ( <i>Meisenberger/Rösl</i> )	36
Veranstaltungen	11	ELSA	
ELSA	11	ELSA-Frankfurt a. M.: „Das Entscheidende ist nicht das Festhalten am Papier, sondern das Festhalten am guten Journalismus“ ( <i>Walker</i> )	38
Kurzberichte	12	ELSA-Jena: ELSA Day 2014	40
Terminüberblick		ELSA-Potsdam: Jura-Studenten aus der Ukraine zu Besuch in Potsdam ( <i>Brosche</i> )	42
Kolumne		ELSA-Düsseldorf: Lokales Finale der Negotiation Competition 2014 ( <i>Orlowski</i> )	42
Bildung und Jurastudium – nach der Lektüre dreier Zeitungsartikel ( <i>Karsten Schmidt</i> )	25	ELSA-Deutschland: Ein Vierteljahrhundert im Zeichen akademischer Arbeit, internationalen Austauschs und studentischen Engagements ( <i>Knoche</i> )	44
Buchbesprechungen			
Klaus-Peter Schroeder: „Immer gerettet und aufrecht geblieben“ – Die Juristische Fakultät der kurpfälzischen Universität Heidelberg von ihren Anfängen bis zum Jahr 1802 ( <i>Buschmann</i> )	26		

### Heftvorschau

Das kommende Heft wird voraussichtlich u. a. folgende Beiträge enthalten:

#### Aufsatz

Prof. Dr. Martin Kment, LL. M., und Wiss. Mitarbeiter Sebastian Vorwalter, Beurteilungsspielraum und Ermessen

#### Studium

Rechtsanwalt Dr. Phillip Schulz-Merkel und Stud. iur. Dominik Meier, Grundfälle zur Haftung bei Verkehrsunfällen

Wiss. Mitarbeiter Dr. Jens Prütting, LL. M. oec., Examensprobleme des Erbschaftsanspruchs

Präsident des LG Prof. Dr. Michael Huber, Grundwissen – Zivilprozessrecht: Güteverhandlung

Präsident des Niedersächsischen Landesprüfungsamts a. D. Dr. Karl Kröpil, Wichtige Grundzüge des Strafverfahrens

Wiss. Mitarbeiter Raphael Schäfer, Terrorismusbekämpfung und Humanitäres Völkerrecht

#### Referendariat

Richter am AG Dr. Frank O. Fischer, Aktuelles Zivilprozessrecht

Rechtsanwalt Christian Pioch, Die Tenorierung der außergerichtlichen Kosten des beigeladenen Bauherrn

#### Fallbearbeitung

Richter Sebastian Homeier, Anfängerklausur – Zivilrecht: Besonderes Schuldrecht – Undank ist der Welten Lohn



Privatdozent Dr. Meinhard Schröder, Fortgeschrittenenklausur – Öffentliches Recht: Verwaltungsrecht – Rien ne va plus

Prof. Dr. Dörte Poelzig, M. Jur., und Wiss. Mitarbeiter Christian Lainer, Schwerpunktbereichsklausur – Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht: Insider-Informationen beim Vereinswechsel

Privatdozent Dr. Tobias Linke, Referendarexamensklausur – Öffentliches Recht: Polizei- und Ordnungsrecht – Der suizidgefährdete Restaurantbesitzer

Richterin am LG Silke Glossner, LL. M., (Original-)Assessor-examensklausur – Strafrecht: Anwaltsklausur – Doppelter Ärger

### Fallvorschau

Voraussichtlich enthält das kommende Heft der JuS unter anderem folgende Fälle:

Richter Sebastian Homeier

#### Anfängerklausur – Zivilrecht: Besonderes Schuldrecht – Undank ist der Welten Lohn

Die Freunde A und B genießen ihren Feierabend in einer Bar. Als der mit beiden verfeindete X die Bar betritt, kommt es nach einer Beleidigung des X gegenüber A augenblicklich zu einem verbalen Streit. Nachdem sich die Konfrontation immer weiter anheizt und bereits die Blicke andere Gäste des Lokals auf sich zieht, bittet der Lokalbetreiber den X, zu gehen. X verlässt das Lokal und A und B setzen sich wieder. A, der sich noch nicht wieder beruhigen kann, fasst nun den Entschluss, X nachzueilen, springt auf und verlässt die Bar. Einige hundert Meter von dem Lokal entfernt holt er den X in einer Seitenstraße ein und fängt an, diesen zu schlagen und zu treten.

Der 17-jährige M nimmt das Geschehen zufällig von der gegenüberliegenden Straßenseite wahr. Da seine Eltern

# medien<sup>D</sup>recht

Zeitschrift für Medien- und Kommunikationsrecht  
32. Jahrgang (2014) Dezember Heft 7-8

<b>MEDIENRECHT</b>	339	Peter Zöchbauer <b>Novellierter Identitätsschutz – Zur MedienG-Nov 2014</b>	<b>339</b>
		Eingriff in das Gegendarstellungsrecht Dritter OLG Wien 06.11.2014, 18 Bs 229/14d (Anm. Th. Höhne)	341
		Medienverfahren – Ausschluss der Öffentlichkeit OLG Wien 02.12.2014, 18 Bs 175/14p	343
<b>PERSÖNLICHKEITSSCHUTZ</b>	346	Rechtsschutzbedürfnis bei Unterlassungsklagen gegen mehrere Konzerngesellschaften OGH 13.03.2014, 6 Ob 200/13z – Unbekannte IP-Adresse (III)	346
<b>URHEBERRECHT</b>	349	Rechnungslegungsansprüche – Verjährung – Titelschutz OGH 21.10.2014, 4 Ob 124/14k – Format Money III (Anm. M. Walter)	349
		Schlichtungsausschuss nach dem VerwGesG – Bestellung des Vorsitzenden VfGH 25.06.2014, B 705/2013 (Anm. M. Walter)	355
<b>KARTELLRECHT</b>	359	Birgit Schoißwohl <b>Funke / Axel Springer: deutsche Magazinfusion vor den Kartellbehörden</b>	<b>359</b>
<b>WETTBEWERBSRECHT</b>	366	Glücksspielmonopol – Unionsrechtswidrigkeit – Inländer- diskriminierung OGH 21.10.2014, 4 Ob 145/14y – Landesausspielung	366
		Werbung mit Leserzahlen einer Zeitung OGH 21.10.2014, 4 Ob 129/14w – Rekord-Druckauflage	370
		Nennung des Sponsors einer Sporthalle in der Bericht- erstattung OGH 21.10.2014, 4 Ob 172/14v – Arena Linz	373
<b>RUNDFUNKRECHT</b>	375	Produktplatzierung – ORF-Fernsehen – Sportsendung VwGH 28.02.2014, 2012/03/0019	375
		ORF – Mobile App für Ski-WM VwGH 26.03.2014, 2013/03/0155 (Anm. K. Kassai)	378
<b>GLÜCKSSPIELRECHT</b>	381	Strafzuständigkeit nach dem Glücksspielgesetz VfGH 12.03.2014, B 634/2013	381
<b>TAGUNGSBERICHT</b>	383	Philipp Homar <b>IP-Day 2014</b>	<b>383</b>

# MR-Int 4/2014

## Inhalt

<b>URHEBERRECHT</b>	<i>José Maria Busqué / Ismael Marina Schneider</i> <b>Das neue Urheberrecht in Spanien</b>	<b>115</b>
	Framing – Inline-Linking EuGH 21.10.2014, C-348/13 – BestWater International GmbH gegen Michael Mebes, Stefan Potsch – „BestWater“ (Anm. M. Walter)	120
	Parodie – Begriff und Zulässigkeit EuGH 03.09.2014, C-201/13 – Johan Deckmyn, Vrijheidsfonds VZW gegen Helena Vandersteen u.a.	124
	<i>Heinz Wittmann</i> <b>Der Fall Aereo: TV-Streaming-Dienst vor dem U.S. Supreme Court</b>	<b>127</b>
	Haben die Verlage Anspruch auf Beteiligung an den Einnahmen der VG Wort?	130
<b>MEDIENRECHT</b>	<i>Jürgen Seul</i> <b>Hitlers „Mein Kampf“ im Spiegel der Justiz</b> Zum juristischen Umgang mit dem wohl umstrittensten Buch deutscher Sprache	<b>131</b>
	Verwertung privater E-Mails eines Politikers zum Zweck der Berichterstattung BGH 30.09.2014 – VI ZR 490/12 – „Innenminister unter Druck/Sozialbetrug“	140
	Wiedergabe von Verdachtsäußerungen eines Politikers im Zuge eines Interviews Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte (5. Kammer) 10.07.2014, Beschwerde Nr. 48311/10 – Axel Springer AG gegen Deutschland (Nr. 2) – Schröders Gas-Job nach Regierungswechsel	145
	Sorgfaltsmaßstab in Debatten von öffentlichem Interesse Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte (4. Kammer) 04.11.2014, Beschwerde Nr. 30162/10 – Braun gegen Polen	151
	Impressum	3. Umschlagseite

# SZW

# Schweizerische Zeitschrift für Wirtschafts- und

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-2235

Herausgeber:

H. C. von der Crone (Vorsitz) • M. Amstutz  
J.-L. Chenaux • S. Emmenegger • C. Huguenin • H. Peter • R. Seiler  
W. A. Stoffel • L. Thévenoz • R. H. Weber

Schriftleiterin:

Charlotte M. Baer

6/14

Revue suisse de droit des affaires et du marché financier  
Swiss Review of Business and Financial Market Law

# RSDA

*Peter Nobel/Rolf H. Weber*  
Vorwort/Préface

### Leitartikel/Articles de fond

*Rolf H. Weber*

Theorie und Praxis der Finanzmarktregulierung

*Peter Nobel*

Was heisst «Überregulierung»?

*Urs Zulauf*

Miteinander oder Gegeneinander?

*Daniel Roth*

Gesetzgebungsprojekte: FIDLEG, FINIG und FinfraG

*Rolf Sethe*

Das Drittstaatenregime von MiFIR und MiFID II

### Bemerkungen zur Rechtsprechung

Gruppentatbestand beim freiwilligen Angebot

Verfügung 562/02 der Übernahmekommission (UEK) vom 3. Juli 2014

Mit Bemerkungen von *Kaspar Projer* und *Hans Caspar von der Crone*

### Autorenverzeichnis/Liste des auteurs

## Impressum

Schweizerische Zeitschrift für Wirtschafts- und  
Finanzmarktrecht/SZW

Revue suisse de droit des affaires et du marché financier/RSDA

Swiss Review of Business and Financial Market Law

86. Jahrgang Nr. 6 Dezember 2014

### Herausgeberkollegium:

Prof. Dr. H. C. von der Crone (Vorsitz), Prof. Dr. M. Amstutz,  
Prof. Dr. U. Bertschinger, Prof. Dr. J.-L. Chenaux,  
Prof. Dr. S. Emmenegger, Prof. Dr. C. Huguenin,  
Prof. Dr. H. Peter, Prof. Dr. R. Sethe, Prof. Dr. W. A. Stoffel,  
Prof. Dr. L. Thévenoz, Prof. Dr. R. H. Weber

### Vorsitzender des Herausgeberkollegiums:

Prof. Dr. H. C. von der Crone  
Samariterstrasse 5, 8032 Zürich, Tel. 044/267 59 20

### Schriftleitung:

Lic. iur. Charlotte M. Baer, Nobel & Hug  
Dufourstrasse 29, 8008 Zürich, Tel. 044/269 77 77  
E-Mail: szw.baer@bluewin.ch

### Gesellschaftsrechtliche Korrespondenten im Ausland:

Belgien	Prof. P. van Ommeslaghe (Bruxelles)
Dänemark	Prof. B. Gomard (Kopenhagen)
Deutschland	Prof. M. Lutter (Bonn)
England	Prof. A. J. Boyle (London)
Niederlande	Prof. J. M. M. Maeijer (Nijmegen)
Österreich	Prof. H. G. Koppensteiner (Salzburg)
USA	Prof. R. Buxbaum (Berkeley)

### Bankenrechtliche Korrespondenten im Ausland:

Belgien	Prof. Robert Austin (Sydney)
Deutschland	Prof. Klaus J. Hopt (Hamburg)
Frankreich	Francis Meyrier (Paris)
Grossbritannien	Prof. Ross Cranston (London)
Italien	Prof. Fabrizio Mameri (Roma)
Japan	Prof. Hideki Kanda (Tokyo)
Liechtenstein	Dr. Georges Baur (Vaduz)
Luxemburg	Claude Marx (Luxembourg)
Österreich	Dr. Udo Birkner (Wien)
USA	Douglas W. Hawes (New York)
für die EU	Prof. Guy Horsmans (Louvain)

### Verlag und Abonnementsverwaltung:

Schulthess Juristische Medien AG  
Zwingliplatz 2, 8001 Zürich, Tel. 044/200 29 19  
Fax 044/200 29 08, E-Mail: zs.verlag@schulthess.com  
Internet: <http://www.schulthess.com>  
Rezensionsexemplare sind ausschliesslich an die  
Schriftleitung zu senden.

Erscheint sechsmal jährlich

Abonnementspreis CHF 278.00

Studenten CHF 148.00

Einzelnummer CHF 49.00

ISSN 1662-8705

### Anzeigenmarketing:

Publicitas Publimag AG  
Mürtschenstrasse 39, Postfach, 8010 Zürich  
Tel. 044/250 31 31, Fax 044/250 31 32

## Inhalt/ Table des matières

*Peter Nobel/Rolf H. Weber*  
Vorwort/Préface 575

### Leitartikel/Articles de fond

*Rolf H. Weber*  
Theorie und Praxis der Finanzmarktregulierung 577

*Peter Nobel*  
Was heisst «Überregulierung»? 589

*Urs Zulauf*  
Miteinander oder Gegeneinander? 600

*Daniel Roth*  
Gesetzgebungsprojekte: FIDLEG, FINIG und FinfraG 608

*Rolf Sethe*  
Das Drittstaatenregime von MiFIR und MiFID II 615

### Bemerkungen zur Rechtsprechung

Gruppentatbestand beim freiwilligen Angebot  
Verfügung 562/02 der Übernahmekommission (UEK)  
Mit Bemerkungen von *Kaspar Projer* und *Hans Caspar*  
*von der Crone* 632

**Autorenverzeichnis/Liste des auteurs** 645

## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

<i>Privatdozent Dr. Luis Greco, Universität München</i> Strafbarkeit der berufsbedingten bzw. neutralen Beihilfe erst bei hoher Wahrscheinlichkeit der Haupttat? .....	1
<i>Staatsanwalt Dr. Axel Rinjes, LL.M., Oldenburg</i> Die Irrtumsproblematik beim Betreiben von Bankgeschäften ohne Erlaubnis gem. § 54 Abs. 1 Nr. 2 KWG .....	7
<i>Rechtsanwalt Dr. Mayeul Hiéramente, Düsseldorf</i> Die Verwertbarkeit von Zufallsfunden bei der (Email-)Telekommunikationsüberwachung in Straf- und Zivilverfahren .....	9

### Aufsätze in Zeitschriften und Festschriften

<i>Rechtsanwalt Dr. Alexander Schork, Frankfurt a.M.</i> Insolvenzstrafrecht .....	14
---	----

### Entscheidungen

BGH	11. 9.2014 – 4 StR 207/14	Konkurrenzen bei Betrug und Urkundenfälschung .....	17
BGH	7. 8.2014 – 1 StR 198/14	Unterbrechung der Verjährung .....	17
BGH	26. 8.2014 – 5 StR 185/14	Verurteilung wegen Geldwäsche .....	18
BGH	11. 9.2014 – 4 StR 312/14	Beihilfe zum Computerbetrug nach Phishing .....	20
BGH	8.10.2014 – 1 StR 114/14	Ausländischer Kreditgeber und Kreditbetrug .....	21
BGH	24. 7.2014 – 2 StR 221/14	Untreue des Rechtsanwalts .....	27
BGH	6. 2.2014 – 1 StR 577/13	Umsatzsteuerkarussell im Goldhandel .....	29
BGH	21. 8.2014 – 1 StR 209/14	Strafzumessung bei Hinterziehung von Umsatzsteuer .....	33
BGH	25. 9.2014 – 2 StR 163/14	Pflichtverteidigung bei Revisionshauptverhandlung .....	35
BGH	16. 7.2014 – 5 StR 200/14	Abwesenheit des Verteidigers .....	35
BGH	7.10.2014 – 1 StR 166/07	Festsetzung des Gegenstandswerts .....	35
OLG Bamberg	1. 7.2014 – 3 Ss 84/14	Versäumung der Revisionseinlegungsfrist .....	36
KG	21. 8.2014 – 1 Ws 61/14 – 161 AR 21/14	Fluchtgefahr und Wohnsitz im Ausland .....	37
LG Augsburg	31. 1.2014 – 2 Qs 1002/14	Faktische Geschäftsführung .....	39
KG	7. 8.2014 – 1 Ws 52/14 – 141 AR 349/14	Einschränkungen in der Untersuchungshaft (LS) .....	40

### wistra aktuell

Rechtsprechungsvorschau .....	II
Aktuelle Rechtsprechung in Kürze .....	III
Aktuelle Nachrichten .....	VI
Bericht aus der Gesetzgebung	
– Freizügigkeitsänderungsgesetz; Regierungsentwurf eines Kleinanlegerschutzgesetzes; straf- und bußgeldrechtliche Statistiken in Steuersachen – .....	XI

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

**Chefredakteur:**  
 RA Torsten Kutschke

**Redaktion:**  
 RAin Anja Keller

**Redaktionsassistent:**  
 Dagmar Dinkel

**Ständige Mitarbeiter:**  
 RA Dr. Andreas Bartosch, Brüssel;  
 Dr. Gunnar Bender, Hamburg; RA  
 Dr. Felix Buchmann, Stuttgart;  
 Prof. Dr. Christoph Degenhart,  
 Leipzig; Prof. Dr. Dieter Dörr,  
 Mainz; RA Stefan Engel-Flechsig,  
 St. Augustin; Prof. Dr. Torsten J.  
 Gerpott, Duisburg; Prof. Dr. Hu-  
 bertus Gersdorf, Rostock; Prof. Dr.  
 Georgios Gounalakis, Marburg;  
 Elisabeth Grote, Bonn; RA Prof.  
 Niko Härting, Berlin; RA Dr. Ale-  
 xander R. Klett, LL.M. (Iowa),  
 München; RA Robert Klotz, Brüs-  
 sel; Prof. Dr. Christian Koenig,  
 LL.M., Bonn; RA Dr. Jost Kott-  
 hoff, Frankfurt a. M.; RA Prof. Dr.  
 Johannes Kreile, München; Prof.  
 Dr. Karl-Heinz Ladeur, Hamburg;  
 Prof. Dr. Stefan Leible, Bayreuth;  
 RA Richard Leitermann, Frankfurt  
 a. M.; RAin Dr. Grace Nacimiento,  
 LL.M., Düsseldorf; RA Dr. Norbert  
 Nolte, Köln; RA Hermann-Josef  
 Piepenbrock, Düsseldorf; Prof. Dr.  
 Dr. h. c. Franz Jürgen Säcker,  
 Berlin; Kurt Schmidt, Bonn; RA,  
 FAH- u. GesR, FAInsR, StB Prof.  
 Dr. Jens M. Schmittmann, Essen;  
 RA Michael Schmittmann, Düssel-  
 dorf; Prof. Dr. Olaf Sosnitzer,  
 Würzburg; RA Tobias H. Strömer,  
 Düsseldorf; StB Dipl.-Kfm. Prof.  
 Dr. Günter Strunk, Hamburg; Prof.  
 Dr. Jürgen Taeger, Oldenburg;  
 Reg.-Dir. Dr. Alexander Tetten-  
 born, LL.M., Berlin; RA Dr. Tho-  
 mas Tschentscher, LL.M., Frank-  
 furt a. M.; RAin Priv. Doz. Dr. Irini  
 Vassilaki, Athen/München; RA Dr.  
 Benedikt Wemmer, Berlin; Prof.  
 Dr. Andreas Wiebe, Wien; Dr. Ul-  
 rich Zwach, Bonn

**Kooperationspartner:**  
 Forschungsstelle Medienrecht und  
 Medienwirtschaft, Forschungsstel-  
 le für Europäisches und Deutsches  
 Telekommunikationsrecht (beide  
 Universität Marburg), Forschungs-  
 projektgruppe für Europäisches Te-  
 lekommunikationsrecht am Zen-  
 trum für Europäische Integrations-  
 forschung (Universität Bonn) so-  
 wie Mainzer Medieninstitut e. V.  
 (Mainz).

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



**Editorial**

**IT-Sicherheitsgesetz – Bundesregierung muss europäische Einbettung sicherstellen**  
 RA Oliver Süme, Hamburg

**Aufsätze**

- 73 **Die unbeachtete Zweistufigkeit von Providerauskünften in Filesharingfällen**  
 RA Johannes Zimmermann, Koblenz  
 Der Beitrag beleuchtet das Auskunftsverfahren zum Zweck der Verfolgung von Urheberrechtsansprüchen und setzt sich mit der Frage auseinander, ob in der Praxis dem Richtervorbehalt des § 101 Abs. 9 UrhG genügt wird, wenn an der Auskunftserteilung mehr Personen als die am Gestattungsverfahren Beteiligten mitwirken.
- 77 **Datenschutz und unlauterer Wettbewerb**  
 RA Christian Galetzka, LL.M., Würzburg  
 Der Beitrag beschäftigt sich mit der Frage, ob Datenschutzverstöße nach dem Wettbewerbsrecht von Verbraucherschutzverbänden oder Mitbewerbern abgemahnt und Ansprüche nach dem UWG, insbesondere auf Unterlassung, Abmahnkosten und Schadensersatz, geltend gemacht werden können.
- 83 **Neues Fotorecht im öffentlichen Raum**  
 RA Dr. Hendrik Wieduwilt, Berlin  
 Der Autor setzt sich kritisch mit dem „Gesetz zur Änderung des StGB – Umsetzung europäischer Vorgaben zum Sexualstrafrecht“ auseinander, das am 19. 12. 2014 den Bundesrat passiert hat und das die Rechtslage deutlich verschärft, vor allem für private Fotografien im öffentlichen Raum.
- 86 **Wenn die NSA mitliest – berufsrechtliche Herausforderungen und technische Möglichkeiten sicherer Mandantenkommunikation per E-Mail**  
 RAin Dr. Laura Kubach, Düsseldorf und Thomas Gutsche, Essen  
 Vor dem Hintergrund der aktuellen Datenskandale setzt sich der Beitrag kritisch mit den technischen und rechtlichen Anforderungen an eine sichere Mandantenkommunikation per E-Mail auseinander.
- 90 **Zu kurz für’s Fernsehen?**  
 Dr. Michael R. Kogler, Wien  
 Was versteht man konkret unter den in § 58 Abs. 3 RStV gut versteckten „fernsehähnlichen“ Telemedien? Ein vom österreichischen Verwaltungsgerichtshof ausgelöstes Vorabentscheidungsverfahren bietet nun die Gelegenheit, einen wichtigen Begriff des audiovisuellen Medienrechts zu hinterfragen.
- 94 **Aktuelle Lizenzgebühren in Patentreferenz-, Know-how- und Computerprogramm-lizenz-Verträgen: 2013/2014**  
 RA Dr. Michael Groß, München  
 Der Beitrag führt thematisch einschlägige Aufsätze des Autors in K&R fort und gibt einen Überblick über die aktuellen Entwicklungen im Bereich der Lizenzgebühren.
- 99 **Neues zu Creative Commons-Lizenzen**  
 RA Dr. Ansgar Koreng, Berlin  
 Die „Creative Commons“-Lizenzen („CC-Lizenzen“) führen längst kein Nischendasein mehr. Als soweit ersichtlich erstes Obergericht konnte sich nun das OLG Köln mit einigen Details dieses Lizenzmodells auseinandersetzen.



## Rechtsprechung

- 103 Datenschutzregeln gelten auch bei nicht rein privater Videoüberwachung  
**EuGH**, 11. 12. 2014 – C-212/13
- 105 **Kommentar von RA Dr. Markus Lang, Düsseldorf**
- 
- 106 Sind IP-Adressen personenbezogene Daten?  
**BGH**, 28. 10. 2014 – VI ZR 135/13
- 110 **Kommentar von RA Nikolaus Bertermann, Berlin**
- 111 Nur Anspruch auf Nachtrag statt Richtigstellung bei zulässiger Verdachtsberichterstattung  
**BGH**, 18. 11. 2014 – VI ZR 76/14
- 116 **Kommentar von RA u. FA f. Urheber- und Medienrecht, FA f. IT-Recht, Dr. Axel von Walter, München**
- 118 Reichweite eines Unterlassungsgebots bei Fotoveröffentlichung in RSS-Feed  
**BGH**, 11. 11. 2014 – VI ZR 18/14
- 121 Rechtsbeschwerde mittels einfacher E-Mail unzureichend  
**BGH**, 24. 11. 2014 – IX ZB 63/14
- 121 Schadensersatzanspruch bei vorzeitig beendeter Internetauktion  
**BGH**, 12. 11. 2014 – VIII ZR 42/14
- 122 **Kommentar von RA/FA GewRS/FA IT-Recht Jörg Dittrich, LL.M. oec. (Köln), Hamburg**
- 124 Betrug durch Rechnungsversand nach telefonischem Verkauf von „Widerrufsschreiben“  
**BGH**, 4. 9. 2014 – I StR 314/14
- 127 ZOOM/ZOOM: Keine markenrechtliche Ähnlichkeit zwischen Kopierpapier und Printmedien  
**BGH**, 3. 7. 2014 – I ZB 77/13
- 
- 127 Zur Verwechslungsgefahr für Titel „Kinderstube“ im Online- und Printbereich  
**OLG Köln**, 24. 10. 2014 – 6 U 211/13
- 131 Urheberrechtliche Schutzfähigkeit von Seminarunterlagen  
**OLG Frankfurt a. M.**, 4. 11. 2014 – 11 U 106/13
- 134 Kein Haftungsprivileg für Betreiber von Personensuchmaschine  
**Hanseatisches OLG Hamburg**, 18. 9. 2014 – 7 W 88/14
- 134 Wetteronline: Streitwert und Kostenquote bei unzulässiger Tippfehler-Domain  
**OLG Köln**, 21. 11. 2014 – 6 U 187/11
- 137 Schadensersatzumfang für neue Website nach Datenverlust  
**OLG Düsseldorf**, 30. 12. 2014 – I-22 U 130/14
- 139 Online-Werbebanner für Tagesgeld muss wesentliche Informationen enthalten  
**OLG Düsseldorf**, 29. 8. 2014 – I-20 U 175/13
- 141 Anforderungen an zulässige Lieferzeit-Angabe  
**OLG München**, 8. 10. 2014 – 29 W 1935/14
- 
- 141 Keine Störerhaftung des Händlers für Weiterempfehlungsfunktion des Marktplatzbetreibers  
**LG Arnsberg**, 30. 10. 2014 – 8 O 121/14
- 142 Fehlender Datenschutzhinweis auf Like-Button nicht wettbewerbswidrig  
**LG Frankfurt a. M.**, 16. 10. 2014 – 2-03 O 27/14
- 
- 144 Menschenwürdeverstoß durch TV-Sendung „Die Super Nanny“  
**VG Hannover**, 8. 7. 2014 – 7 A 4679/12
- 
- 144 Voraussetzungen für audiovisuellen Mediendienst  
**VwGH**, 26. 6. 2014 – 2013/03/0012

## Beihefter 1/2015

### Netzneutralität und Medienvielfalt

Prof. Dr. Hubertus Gersdorf, Universität Rostock

## K&R Aktuell

V Veranstaltungen · VI Neue Bücher · VII Impressum · VIII Autoren

Mit Beilage

wirtschaftsrechtliche  
blätter:wbl

# Jurif D3 - Z62 Blätter



Heft 1 Januar 2015  
137. Jahrgang

Förderpreis der Juristischen Blätter

## Aufsätze

o. Univ.-Prof. Dr. Peter Bydlinski:  
**Richtlinienkonforme „gesetzesübersteigende“  
Rechtsfindung und ihre Grenzen – eine methodische  
Vergewisserung anlässlich 20 Jahre  
EU-Mitgliedschaft**

Univ.-Prof. Dr. Georg Graf:  
**Der sichtbare Dritte – zur Haftung des sogenannten  
mittelbaren Störers  
(1. Teil)**

## Aus den Vereinen / Ankündigungen

Jahrestagung der Gesellschaftsrechtlichen  
Vereinigung Österreichs (GVÖ) – Ankündigung

Seminarreihe „Aktuelle Probleme des  
Wirtschaftsprivatrechts“ – Ankündigung

14<sup>th</sup> Annual Conference on European Tort Law  
(ACET) – Ankündigung

## Rechtsprechung

### Verfassungsgerichtshof

Keine Verfassungswidrigkeit der Bestimmung des  
Wiener Leichen- und Bestattungsgesetzes über die  
verpflichtende Unterbringung von Leichen in einer  
Leichenkammer einer Bestattungsanlage  
(VfGH 08.10.2014, G 97/2013)

## Ordentliche Gerichte

### Zivilsachen

Keine Aussetzung des Kontaktrechts bei beharr-  
lichem Widerstand des Obsorgeberechtigten  
(OGH 24.07.2014, 1 Ob 7/14g)

1 Nachbarrechtlicher Abwehranspruch gegen  
Störungen durch Nutzer einer im Eigentum einer  
Stadt stehenden Aussichtsplattform, an der  
Gemeingebrauch besteht  
(OGH 30.10.2014, 8 Ob 20/14w) 42

Angemessenheitskontrolle des Stundensatzhonorars  
eines Rechtsanwalts (OGH 29.09.2014, 8 Ob 92/14h) 44

2 Gewährleistungsrecht: Unverhältnismäßigkeit der  
primären Behelfe gemäß § 932 Abs 4 ABGB;  
„gespaltene Auslegung“  
(OGH 25.03.2014, 4 Ob 44/14w –  
Ass.-Prof. Dr. Andreas Geroldinger) 45

17 Arbeitskräfteüberlassung: Schadensverlagerung  
und Dienstgeberhaftungsprivileg  
(OGH 23.10.2014, 2 Ob 73/14w) 47

ZaDiG: keine Haftung der Bank bei Fehlüberweisung  
wegen unterlassenem Abgleich des Empfänger-  
namens und der Kontonummer  
(OGH 23.10.2014, 2 Ob 224/13z) 48

Ersitzung des Alleineigentums durch Miteigentümer  
(OGH 25.08.2014, 8 Ob 70/14y) 52

Absolute Anwaltpflicht vor dem Bezirksgericht  
wegen Zusammenrechnung von Ansprüchen  
(OGH 30.06.2014, 5 Ob 169/13h) 53

### Arbeits- und Sozialgerichtssachen

„Alte“ Urlaubsansprüche bei Reduktion der  
Arbeitszeit durch Betriebsvereinbarung  
(OGH 22.07.2014, 9 ObA 20/14b) 56

### Strafsachen

Androhung der Veröffentlichung von Nacktauf-  
nahmen im Internet als gefährliche Drohung  
(OGH 03.07.2014, 12 Os 56/14y –  
Univ.-Ass. Mag. Dr. Farsam Salimi) 63

Zulässigkeitsvoraussetzungen des Erneuerungsantrags  
(OGH 06.05.2014, 14 Os 35/14z) 66

### Literatur

Impressum 68

41 Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier – TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

# wirtschaftsrecht blätter

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z62/Bül.

## wirtschaftsrechtliche blätter:wbl

## Zeitschrift für österreichisches und europäisches Wirtschaftsrecht

Januar 2015 (29. Jahrgang)

em. o. Univ.-Prof. Dr. Hans-Georg Koppensteiner, LL.M.:

### Überbewertung von Vermögen bei der Kapitalerhöhung aus Gesellschaftsmitteln

1

Dr. David Plasser:

### Sind die Schutzvoraussetzungen und der Schutzzumfang von Mustern erzeugnisbezogen?

9

DDr. Franz W. Urlesberger:

### Europarecht: Das Neueste auf einen Blick

17

### Rechtsprechung

#### Nr. 1–21

#### • Europarecht

1. Kartellrecht: Art 101 AEUV gilt nicht bei Tarifverträgen für „Scheinselbständige“ (EuGH 4. 12. 2014, Rs C-413/13) 22
2. Vergaberecht: Zur Bedeutung des Gleichbehandlungsgrundsatzes und der Transparenzpflicht (EuGH 6. 11. 2014, Rs C-42/13) 24
3. Arbeitsrecht: Zum Schutz der Arbeitnehmer bei Zahlungsunfähigkeit des Arbeitgebers (EuGH 5. 11. 2014, Rs C-311/13) 27
4. Arbeitsrecht: Zur Rahmenvereinbarung über Teilzeitarbeit (EuGH 5. 11. 2014, Rs C-476/12) 30
- 5.–9 Weitere Urteile (Kurzinformation) 31

#### • Arbeitsrecht

10. Entgeltanspruch von überlassenen Arbeitskräften (OGH 25. 8. 2014, 8 ObA 50/14g – Univ.-Ass. Dr. Birgit Schratlbauer) 38

11. Krankenstandwidriges Verhalten eines Arbeitnehmers

(OGH 25. 8. 2014, 8 ObA 47/14s) 41

12. Zeitwidrige Kündigungsvereinbarung in befristeten Arbeitsverträgen

(OGH 23. 7. 2014, 8 ObA 3/14w) 42

#### • Unternehmensrecht

13. Zur Änderung der Stiftungserklärung durch den Vorstand

(OGH 9. 10. 2014, 6 Ob 198/13f) 43

14. Zu initiativen Weisungen an den Vorstand

(OGH 9. 10. 2014, 6 Ob 77/14p) 49

#### • Wettbewerbsrecht

15. Zur Wettbewerbswidrigkeit des Ausspannens von Mitarbeitern eines Mitbewerbers

(OGH 17. 9. 2014, 4 Ob 125/14g) 50

16. Zum Vertretbarkeitsstandard beim Rechtsbruch: Einwand des beklagten Mitbewerbers, er habe mit guten Gründen die Unions- oder Verfassungswidrigkeit der von ihm übertretenen Norm annehmen können, ist unzulässig

(OGH 21. 10. 2014, 4 Ob 145/14y) 52

17. Irreführendes Angebot eines Mobilfunknetzbetreibers für „Unlimitiertes Surfen“

(OGH 21. 10. 2014, 4 Ob 137/14x) 56

#### • Öffentliches Wirtschaftsrecht

18. Amtssachverständige im verwaltungsgerichtlichen Verfahren

(VfGH 7. 10. 2014, E 707/2014) 57

19. Einstweilige Anordnungen durch das Verwaltungsgericht

(VwGH 29. 10. 2014, Ro 2014/04/0069) 59

20. Ersatzfreiheitsstrafe und Unzulässigkeit der Revision

(VwGH 24. 9. 2014, Ra 2014/03/0014) 59

21. Rechtsmitteleinbringung per E-Mail

(VwGH 8. 10. 2014, 2012/10/0100) 60

Impressum 60

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier – TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

NZG 3/2015

## Inhalt

Aufsätze		<i>J. Eickelberg, SUP, EGVP, ePerso und XML – Die schöne neue (digitale) Welt der GmbH-Gründung</i>	81
Dokumentation		<i>DAV-Handelsrechtsausschuss, Stellungnahme zum Deutschen Corporate Governance Kodex</i>	86
Rechtsprechung			
<i>Insolvenzrecht</i>			
BVerfG	18. 12. 14 – 2 BvR 1978/13	<b>Ablehnung einer einstweiligen Anordnung im Suhrkamp-Insolvenzverfahren</b>	98
BGH	2. 12. 14 – II ZR 119/14	<b>Haftung für masseverkürzende Zahlungen der Gesellschaft – Haftet der Direktor einer englischen Ltd. wie der Geschäftsführer einer deutschen GmbH?</b>	101
<i>Steuerrecht</i>			
BVerfG	17. 12. 14 – 1 BvL 21/12	<b>Verfassungswidrigkeit der Privilegierung des Betriebsvermögens bei der Erbschaftsteuer</b>	103

**Herausgeber**

Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt  
in Verbindung mit  
Prof. Dr. Walter Bayer  
Vors. RiBFH Prof. Dr. Dietmar Gosch  
WP/StB Prof. Dr. Norbert Neu  
RegDir. Ralf Neumann  
RA Prof. Dr. Jochem Reichert

**Gesellschafts-  
und Steuerrecht  
der GmbH  
und GmbH & Co.**
**Inhalt**

106. Jahrgang  
Heft 3/2015

**Herausgeber-Beirat**

Prof. Dr. Georg Crezelius  
Prof. Dr. Detlef Kleindiek  
Notar Dr. Thomas Wachter  
RA/StB Dr. Götz Tobias Wiese

**Aufsätze und Beiträge**
**Prof. Dr. iur. Roman Seer**

Überprivilegierung des Unternehmensvermögens  
durch §§ 13a, 13b ErbStG. Zum Urteil des BVerfG  
vom 17.12.2014 – 1 BvL 21/12

113

**Dr. Benjamin Raue**

Die ordnungsgemäße Verwaltung eines GmbH-  
Anteils durch eine Erbengemeinschaft

121

**Frank Frind**

Insolvenzliche Eigenverwaltung und öffentlich-recht-  
liche Forderungen: Zahlen oder nicht? Das Dilemma  
der Geschäftsleitung in der vorläufigen Eigenverwal-  
tung gegenüber öffentlich-rechtlichen Forderungen  
zwischen InsO und Strafdrohung

128

**Rechtsprechung Gesellschaftsrecht**

**Insolvenz:** Änderung des mit Insolvenzeröffnung neu  
beginnenden Geschäftsjahresrhythmus durch den  
Insolvenzverwalter (BGH v. 14.10.2014 – II ZB 20/13)

132

**Der GmbHR-Kommentar  
von Robin Melchior**

135

**Haftung des Geschäftsführers:** Entfall der Ersatz-  
pflicht für Zahlungen nach Insolvenzreife bei  
Ausgleich der Masseschmälerung (BGH v. 18.11.2014  
– II ZR 231/13)

137

**Anmeldung:** Gründungskosten von 60 % des  
Stammkapitals in einer GmbH-Satzung sind unzu-  
lässig (OLG Celle v. 22.10.2014 – 9 W 124/14)

139

**Der GmbHR-Kommentar  
von Dr. Thomas Wachter**

140

**Anmeldung:** Anspruch auf Eintragung der Bestel-  
lung des Geschäftsführers und den Widerruf der  
Bestellung des bisherigen Geschäftsführers einer  
GmbH trotz Eröffnung des Insolvenzverfahrens (OLG  
Hamm v. 29.2014 – I-27 W 97/14)

143

**Anmeldung:** Erlöschen der Handelsregistervoll-  
macht durch Zeitablauf (OLG Karlsruhe v. 12.11.2014 –  
11 Wx 61/14)

144

**Rechtsprechung Steuerrecht**

**Verlustabzug:** Übergangsregelung zum Verlust-  
abzug nach § 8 Abs. 4 KStG a.F. nicht verfassungs-  
widrig (BFH v. 1.10.2014 – I R 95/04)

145

**Der GmbHR-Kommentar  
von Dr. Frank Roser**

148

**Organschaft:** Versagung der erweiterten Kürzung  
des Gewinns für Grundstücksunternehmen im  
Organkreis (BFH v. 30.10.2014 – IV R 9/11)

149

**Geschäftsanteil:** Kein beschränkter Betriebsausga-  
benabzug bei der Veräußerung objektiv wertloser  
Anteile (BFH v. 1.10.2014 – IX R 13/13)

153

**Genussrechte:** Arbeitslohn im Zusammenhang mit  
der Verzinsung von Genussrechten (BFH v. 21.10.2014  
– VIII R 44/11)

155

**Gewinnermittlung:** CMS Spread Ladder Swap als  
der Verlustausgleichsbeschränkung unterliegendes  
Termingeschäft (BFH v. 20.8.2014 – X R 13/12)

156

**Verwaltungsanweisungen**

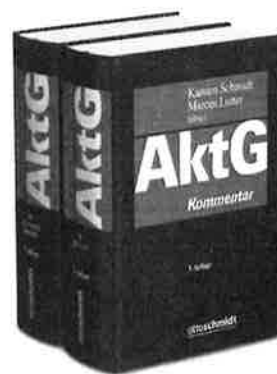
**Kommunale GmbH:** Auslegungsfragen zu § 20  
Abs. 1 Nr. 10 EStG bei Betrieben gewerblicher Art als  
Schuldner der Kapitalerträge (BMF v. 9.1.2015 – IV C 2  
– S 2706-a/13/10001 – DOK 2015/0000125)

159

**Verdeckte Gewinnausschüttung:** Rückwirkende  
Anwendung des § 8 Abs. 7 KStG bei unzulässiger  
Zusammenfassung von Tätigkeiten in Eigengesell-  
schaften (OFD Nordrhein-Westfalen v. 7.1.2015 –  
S 2706 - 2014/0016 - St 152)

167

## Karsten Schmidt/Lutter Aktiengesetz Kommentar



Jetzt zum Subskriptionspreis bestellen bei  
[www.otto-schmidt.de/ea3](http://www.otto-schmidt.de/ea3)

## Inhalt

### IM BLICKPUNKT

*Dr. Frank Roser*

Aktuelle GoBD: Erhöhte Anforderungen für die elektronische Buchführung R 33

### Unternehmensrecht

Wer muss Gesellschaftsverträge auslegen, und wie? R 37

Auskunfts- und Einsichtsrecht nach § 51a GmbHG – Vereitelung nicht möglich! R 37

Überweisungsauftrag erteilt oder Geldeingang beim Verkäufer – wann ist das Closing erfolgt? R 38

### Steuer- & Bilanzrecht

Teilabzugsverbot bei Auflösungsverlust und Zuschüsse zu Kranken- und Pflegeversicherungen R 39

Übertragung eines GmbH-Anteils unter Vorbehaltstnießbrauch R 39

### Arbeits- & Sozialrecht

Adipositas (Fettleibigkeit) kann Behinderung darstellen – Diskriminierung unzulässig R 40

Keine doppelte Gewährung des gesetzlichen Urlaubsanspruchs R 41

### Europa-Praxis

OECD: Diskussionsentwürfe zu grenzüberschreitenden Warenverkehr und Nutzung von Profit Splits R 42

### Wirtschafts-Praxis

Monitoring-Report Digitale Wirtschaft 2014 R 43

### Zeitschriftenpiegel

R 45

### Buchbesprechung

Companies Act (Prof. Dr. Jan Lieder) R 45

Beck'sches Handbuch der GmbH R 46

Reichert, GmbH & Co. KG R 47

### Impressum

R 48

Dieser Ausgabe liegen folgende Prospekte bei: „Graf von Westphalen, Der Leasingvertrag“; „Fleischer/Hüttemann, Rechtshandbuch Unternehmensbewertung“ und „Seminar: Kölner Tage Familiengesellschaften – Beratung und Betreuung von familiengeführten Unternehmen“, Verlag Dr. Otto Schmidt sowie „Seminar: Unternehmens- und Anteilskauf – Optimale Vertrags- und Steuergestaltung“, Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt und „Münchener Kommentar GmbH-Gesetz, Verlag C.H. Beck. Wir bitten unsere Leser um freundliche Beachtung.

## Gesellschaftsrechtler gehen online aufs Ganze.



**Premiummodul Gesellschaftsrecht:** uneingeschränkter Zugang zur kompletten Online-Bibliothek für Gesellschaftsrechtler aus dem Verlag Dr. Otto Schmidt. Komfortabel ver-

linkt mit der Rechtsprechungs- und Gesetzesdokumentation von juris. Überzeugen Sie sich selbst beim **4-Wochen-Gratis-Test**. Anrufen 02 21 9 37 38-999 oder an-

klicken [www.otto-schmidt.de/online-gesellschaftsrecht](http://www.otto-schmidt.de/online-gesellschaftsrecht)

**JURIS**® Das Rechtsportal

36. Jahrgang  
Heft 5  
30. Januar 2015

*Herausgeber:*

RA Dr. Bruno M. Kübler  
(Geschäftsführender Herausgeber)  
Prof. Dr. Reinhard Bork  
Prof. Dr. Wolfgang Lüke  
Prof. Dr. Hanns Prütting  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt  
Prof. Dr. Wolfram Timm

*Herausgeberbeirat:*

Prof. Dr. Holger Altmeyen  
Vors. Richter am BGH Prof. Dr. A. Bergmann  
Prof. Dr. Georg Bitter  
Prof. Dr. Moritz Brinkmann  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. C.-W. Canaris  
Prof. Dr. Ulrich Ehrlicke  
Prof. Dr. Horst Eidenmüller  
Prof. Dr. Holger Fleischer  
Prof. Dr. Walter Gerhardt  
RA Dr. Burkard Göpfert  
Vors. Richter am BGH a. D. Prof. Dr. ~~W.~~ Goette  
MinDir. Marie Luise Graf-Schlicker  
Prof. Dr. Mathias Habersack

Prof. Dr. Dr. h. c. Wolfram Henckel  
Prof. Dr. Florian Jacoby  
RA/StB Dr. Günter Kahlert  
Vors. Richter am BGH Prof. Dr. G. Kayser  
RA Dr. Bernd Klasmeyer  
Prof. Dr. Lars Klöhn  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Marcus Lutter  
Prof. Dr. Christoph G. Paulus  
Vors. Richter am BGH a. D. Dr. h. c. V. Röhrich  
Prof. Dr. Carsten Schäfer  
Prof. Dr. Christoph Thole  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Peter Ulmer  
RA Prof. Dr. Friedrich Graf von Westphalen



**Inhaltsverzeichnis**

**ZIP-aktuell**

EuGH zur Angabe des Endpreises in Flugbuchungssystem. . . . .	A 9	Nr. 30
BGH: Kein Entgelt für fehlerhafte Buchungen bei privaten Girokonten . . . . .	A 9	Nr. 31
BGH: Kenntnis vom Gläubigerbenachteiligungsvorsatz bei Schneeballsystem. . . . .	A 9	Nr. 32
LAG Düsseldorf: Keine Haftung der Mitarbeiter für Unternehmenskartellbuße . . . . .	A 9	Nr. 33
DCGK zu Corporate-Governance-Grundsätzen der OECD . . . . .	A 10	Nr. 34
Reform der EuGVVO . . . . .	A 10	Nr. 35
Siemens-Hauptversammlung stimmt Vergleich zur Vorstandshaftung zu . . . . .	A 10	Nr. 36

**Aufsätze**

<i>Matthias Casper, Münster</i>	Wiederauffüllung von Genusskapital auch bei Verlustvortrag! . . . . .	201
<i>Manfred Löwisch, Freiburg/Lahr</i>	Haftungsdurchgriff und Berechnungsdurchgriff bei Sozialplänen . . . . .	209

**Rechtsprechung**

**Bank- und Kreditsicherungsrecht**

OLG 11. 12. 2014 – 3 U 239/12 Frankfurt/M.	Keine Aufklärungspflicht der beratenden Bank über Ungleichheit von Bezugsindizes bei Zertifikaten . . . . .	213
--	---	-----

Dieser Ausgabe liegt das EWiR-Jahresregister 2014 bei.

## Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

EuGH	9. 10. 2014 – Rs C-326/12	Europarechtswidrigkeit der pauschalen Besteuerung von Erträgen intransparenter Investmentfonds („van Caster“) . . . . .	215
BGH	18. 12. 2014 – 4 StR 323/14, 4 StR 324/14	<b>Strafbarkeit des faktischen GmbH-Geschäftsführers wegen Insolvenzverschleppung</b> . . . . .	218
OLG	16. 6. 2014 – 20 W 63/14 Frankfurt/M.	Zur gerichtlichen Übertragung der Stimmrechte des Inhabers einer bedeutenden Beteiligung an einem Kreditinstitut auf einen Treuhänder . . .	219
OLG	23. 12. 2014 – 3 U 1544/13 Koblenz	Keine Haftung des Geschäftsführers für eine fehlgeschlagene unternehmerische Entscheidung bei fehlerfreier Ermessensausübung (LS) . . . . .	224

## Vertrags- und Haftungsrecht

BGH	30. 10. 2014 – III ZR 493/13	<b>Zum Begriff der Anlagevermittlung in Bezug auf Finanzinstrumente nach KWG und WpHG</b> . . . . .	225
BGH	27. 11. 2014 – III ZR 294/13	Zur Haftung eines Wertpapierdienstleistungsunternehmens wegen vorsätzlichen Organisationsverschuldens . . . . .	229
BGH	17. 9. 2014 – VIII ZR 258/13	Zur AGB-Kontrolle von Spannungsklauseln im unternehmerischen Verkehr (LS) . . . . .	230

## Insolvenz- und Sanierungsrecht

BGH	18. 12. 2014 – IX ZB 5/13	<b>Abzug der durch die Betriebsfortführung entstandenen Einkommensteuer bei der Überschussberechnung zur Berechnung der Insolvenzverwaltervergütung</b> . . . . .	230
BGH	11. 12. 2014 – IX ZB 69/12	Zur Insolvenzfestigkeit einer vor Insolvenzeröffnung ausgebrachten Pfändung des erst nach Verfahrensaufhebung entstehenden Anspruchs des Arbeitnehmers aus einer Direktversicherung . . . . .	233
US	3. 12. 2013 – 12-1802 Court of Appeals for the Fourth Circuit	Zur Insolvenzfestigkeit von Lizenzen an US-amerikanischen Patenten („Qimonda AG“) (m. Anm. <i>Bernd Meyer-Löwy/Josef Parzinger</i> ) . . . . .	235
LG	6. 11. 2014 – 316 O 287/13 Hamburg	Gläubigerbenachteiligung durch Einräumung eines dinglichen, unpfändbaren Wohnungsrechts für den Schuldner beim Verkauf seiner Immobilie (LS) . . . . .	242

## Arbeits- und Sozialrecht

LAG	23. 10. 2014 – 5 Sa 423/14 Hannover	Wirksamer Interessenausgleich mit Teil-Namensliste . . . . .	243
-----	--	--	-----

## Verfahrens- und Vollstreckungsrecht

BGH	2. 12. 2014 – XI ZB 17/13	<b>Keine Aussetzung nach § 8 KapMuG bei Abweisungsreife wegen anderweitiger Rechtshängigkeit</b> . . . . .	245
BAG	17. 9. 2014 – 10 AZB 43/14 +	<b>Kein Arbeitsverhältnis des in GmbH mitarbeitenden Gesellschafters mit über 50 % der Stimmrechte</b> . . . . .	247

**Beilagenhinweis:** Dieser Ausgabe liegt eine Beilage der RWS Verlag Kommunikationsforum GmbH, Köln, bei.  
Wir bitten um freundliche Beachtung!

# StuB

## HOFFMANNS STREIFLICHTER

### 41 **Anschaffungskosten des Kleinanlegers nach § 17 EStG**

WP/StB Prof. Dr. Wolf-Dieter Hoffmann

## STEUER- UND BILANZPRAXIS

### 43 **Gesellschafterdarlehen bei der GmbH**

Steuerliche Folgen in Krisensituation oder bei Insolvenz

StB/vBP Prof. Dr. Hans Ott

### 50 **Neuerungen durch das ZollkodexAnpG**

Wichtige steuerliche Änderungen für Unternehmen

StB Dr. Andreas S. Bolik und Anne C. Griesfeller

### 57 **Weitere Verschärfung der strafbefreienden Selbstanzeige**

Gesetzliche Neuregelung

RA/StB Dr. Andreas Rohde

### 62 **Management Operationeller Risiken**

Mehrwert und Integration in das Risikomanagementsystem

Dr. Thorsten Melcher und Jessica Eckert

## PRAXISFÄLLE

### 68 **Latente Steuern bei konzerninternen Fremdwährungsdarlehen**

WP/StB Prof. Dr. Peter Oser

## AKTUELL BERATEN

### 69 **Update: Schneeball- und betrügerische Kapitalanlagesysteme im Zivil- und Steuerrecht**

Prof. Dr. Jens M. Schmittmann

## KURZNACHRICHTEN

- 71 Regierungsbeschluss für ein Bilanzrichtlinie-Umsetzungsgesetz (BilRUG)
- 72 Bedeutung der amtlichen AfA-Tabellen für Bestimmung des AfA-Satzes
- 73 Teilabzugsverbot bei Auflösungsverlust; Verfassungsmäßigkeit des § 3c Abs. 2 Satz 2 EStG i. d. F. des JStG 2010; Sonderregelung für steuerfreie Zuschüsse
- 73 Aufwendungen für Fahrten zwischen Wohnung und Betriebsstätte und von Reisekosten
- 73 Umqualifizierung von Kapitaleinkünften in Gewinne nach § 17 EStG
- 74 Wegfall der Gewinnermittlung nach Durchschnittssätzen bei einem Land- und Forstwirt
- 74 Anwendungsschreiben zu § 3 Nr. 26a und 26b EStG
- 75 Unentgeltliche oder verbilligte Mahlzeiten der Arbeitnehmer ab Kalenderjahr 2015
- 75 Arbeitslohn im Zusammenhang mit der Verzinsung von Genussrechten
- 75 Pauschbeträge für Auslandsreisen ab 1. 1. 2015
- 76 Kein Verstoß gegen unionsrechtliche Niederlassungsfreiheit durch Hinzurechnung sog. Dauerschuldentgelte
- 77 Gerätebonus für Abgabe eines Endgeräts
- 77 Veröffentlichungen der Kommission zur Anwendung des EU-Rechts
- 78 Umsatzsteuer-Umrechnungskurse für den Monat Dezember 2014
- 79 Voraussetzungen des Umsatzsteuer-Vergütungsverfahrens
- 80 Umsatzsteuer im Insolvenzeröffnungsverfahren
- VIII Impressum

 **Merksatz**

 **Literatur**

 **Weblink**

 **Informationen**

 **Audio**

 **Siehe auch**

 **Community**

 **Quelle**

 **Video**

 **Galerie**

 **Berechnung**