

# 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 Rönnau  
Präsident des BVerfG Prof. Dr. Andreas Voßkuhle

## Schriftleitung

Rechtsanwalt Dr. David Herbold  
Rechtsanwältin Dr. Urte Hüsch

# JuS

56. Jahrgang  
März 2016 · Heft 3

www.JuS.de

## Beirat

Privatdozent Dr. Carsten Bäcker – Wiss. Assistent Dr. Christian Becker – Akad. Rat Dr. Christian Brand – Privatdozent Dr. Eike Michael Frenzel – Akad. Rat Dr. Michael Goldhammer, LL. M. – Privatdozent Dr. Jan Felix Hoffmann – Jun.-Prof. Dr. Elisa Hoven – Privatdozent Dr. Albert Ingold – Akad. Mitarbeiterin Dr. Ann-Katrin Kaufhold – Akad. Rat Dr. Manuel Ladiges, LL. M. – Prof. Dr. Sebastian Omlor, LL. M., LL. M. Eur. – Jun.-Prof. Dr. Mehrdad Payandeh, LL. M. – Akad. Rat Dr. Chris Thomale, LL. M. – Privatdozent Dr. Daniel Ulber

<b>Aufsatz</b>	<i>Prof. Dr. Jens Kersten:</i> <b>Ausnahmezustand?</b>	193
<b>Studium</b>	<i>Wiss. Mitarbeiter Hilmar Odemer:</i> <b>Grundfälle zur gesellschaftsrechtlichen Haftung natürlicher Personen im Privatrecht</b>	203
	<i>Prof. Dr. Philipp S. Fischinger, LL. M. (Harvard), und Wiss. Hilfskraft Christine Straub:</i> <b>Ohne Arbeit kein Lohn?</b>	208
	<i>Prof. Dr. Jürgen Oechsler:</i> <b>Die öffentlich-rechtliche Geschäftsführung in den Tierfundfällen – Zum Einfluss des Art. 20 a GG auf das Privatrecht</b>	215
	<i>Präsident des LG Prof. Dr. Michael Huber:</i> <b>Grundwissen – Zivilprozess- und Strafprozessrecht: Indizienbeweis</b>	218
	<i>Wiss. Hilfskraft Dominik Hotz:</i> <b>Untauglicher Versuch und Wahndelikt bei Fehlvorstellungen über rechtsinstitutionelle Umstände</b>	221
	<i>Prof. Dr. Josef Franz Lindner und Wiss. Hilfskraft Victor Struzina:</i> <b>Die Baugenehmigung – Dogmatische Grundlagen und Klausurrelevanz</b>	226
<b>Referendariat</b>	<i>Richter am AG Dr. Frank O. Fischer:</i> <b>Aktuelles Zivilprozessrecht</b>	231
	<i>Erster Staatsanwalt Dr. Frank Böhme und Staatsanwalt Dr. Nils Lahmann:</i> <b>Strafantragsrecht</b>	234
	<i>Vors. Richter am VG Felix Koehl:</i> <b>Aus der Praxis – Notwendiger Inhalt der Rechtsbehelfsbelehrung eines Berufungsurteils</b>	237
<b>Fallbearbeitung</b>	<i>Akad. Rat, Dr. Nils Grosche:</i> <b>Semesterabschlussklausur – Öffentliches Recht: Staatsorganisationsrecht – Neue Wege in der Demokratie?</b>	239
	<i>Wiss. Mitarbeiter Elias Bornemann:</i> <b>Fortgeschrittenenklausur – Zivilrecht: Handels- und Zivilprozessrecht – Der unberufene Geschäftsführer</b>	244
	<i>Prof. Dr. Burkhard Boemke:</i> <b>(Original-)Referendarexamensklausur – Zivilrecht: Ärger im Betrieb</b>	249
	<i>Wiss. Mitarbeiter Matthias Friehe:</i> <b>Referendarexamensklausur – Öffentliches Recht: Grundrechte und Verwaltungsrecht – Das verschwundene Gold</b>	256
	<i>Vors. Richter am LG Dr. Georg Bischoff und Richterin Dr. Kathrin Bünnigmann, LL. M., M. A.:</i> <b>Assessorexamensklausur – Strafrecht: Revision – Die Stadt, die es nicht gibt</b>	263

## Ständige Mitarbeiter der Rechtsprechungsübersicht

### Zivilrecht

Prof. Dr. Burkhard Boemke, Leipzig  
Prof. Dr. Volker Emmerich, Bayreuth  
Prof. Dr. Martin Gutzeit, Gießen  
Prof. Dr. Gerald Mäsch, Münster  
Prof. Dr. Thomas Riehm, Passau  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt, Hamburg  
Prof. Dr. Martin Schwab, Bielefeld  
Prof. Dr. Marina Wellenhofer, Frankfurt a. M.

### Strafrecht

Prof. Dr. Jörg Eisele, Tübingen  
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. Burkhard Boemke</i>	<b>Verjährung von Annahmeverzugslohnansprüchen</b> BAG, Urt. v. 24.6.2015 – 5 AZR 509/13, NJW 2015, 3598	269
	<i>Prof. Dr. Volker Emmerich</i>	<b>Flächendifferenzen im Mieterhöhungsverfahren</b> BGH, Urt. v. 18.11.2015 – VIII ZR 266/14, NJW 2016, 239	271
	<i>Prof. Dr. Marina Wellenhofer</i>	<b>Fiskus als Erbschaftsbesitzer</b> BGH, Urt. v. 14.10.2015 – IV ZR 438/14, NJW 2016, 156	272
	<i>Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt</i>	<b>Vollstreckung gegen aufgelöste GbR</b> BGH, Beschl. v. 19.11.2015 – V ZB 201/14, NZG 2016, 107	274
Strafrecht	<i>Prof. Dr. Jörg Eisele</i>	<b>Unterlassen nach eigenverantwortlicher Selbstgefährdung</b> BGH, Beschl. v. 5.8.2015 – 1 StR 328/15, NJW 2016, 176	276
	<i>Prof. Dr. Bernd Hecker</i>	<b>Heimtückemord</b> BGH, Beschl. v. 3.9.2015 – 3 StR 242/15, BeckRS 2015, 19191	278
Öffentliches Recht	<i>Prof. Dr. Christian Waldhoff</i>	<b>Prüfung einer IHK durch den Rechnungshof</b> OVG Bautzen, Urt. v. 25.8.2015 – 4 A 46/14, BeckRS 2016, 40083	281
	<i>Prof. Dr. Christian Waldhoff</i>	<b>Informationsansprüche gegen die Wissenschaftlichen Dienste</b> BVerwG, Urt. v. 25.6.2015 – 7 C 1/14, NJW 2015, 3258	283
	<i>Prof. Dr. Matthias Ruffert</i>	<b>Anfechtung der Genehmigung der Portohöhe</b> BVerwG, Urt. v. 5.8.2015 – 6 C 8/14, BeckRS 2015, 52724	285
	<i>Prof. Dr. Friedhelm Hufen</i>	<b>Statthaftigkeit der Normenkontrolle</b> BVerwG, Urt. v. 16.4.2015 – 4 CN 2/14, NVwZ 2015, 984	287

→ Editorial .....	129
<i>Von Ulrike Frauenberger-Pfeiler</i>	

## Strafrecht

→ Musterfall .....	132
<b>Falllösung im Strafrecht</b>	
<i>Prüfer: Margarethe Flora, Florian Messner, Nils Rauch, Klaus Schwaighofer und Andreas Venier; gelöst von Karin Seyfried und Ruth Steger</i>	

## Öffentliches Recht

→ must know .....	139
<b>Die Kommunikationsfreiheit im Lichte der VfGH-Judikatur</b>	
<i>Von Christopher Mersch</i>	
→ Judikatur .....	147
<b>Platzverbot am Versammlungsort unzulässig</b>	
<i>Von Florian Böhm-Gratzl</i>	
→ Judikatur .....	149
<b>Hypo-U-Ausschuss: Akten sind ungeschwärzt vorzulegen</b>	
<i>Von Matthias Zußner</i>	
→ Musterfall .....	151
<b>Pro Natu und die Demonstration fürs Leben Teil I</b>	
<i>Prüfer: Stefan Storr; gelöst von Nina Maria Ganglbauer</i>	

## Unternehmens- und Gesellschaftsrecht

→ Judikatur .....	159
<b>Nur nicht wichtig</b>	
<i>Von Roman Alexander Rauter</i>	
→ Judikatur .....	161
<b>Letzter Ausweg: § 377 Abs 5 UGB</b>	
<i>Von Roman Alexander Rauter</i>	

## Zivilverfahrensrecht

→ must know .....	165
<b>Das neu institutionalisierte Schlichtungsverfahren in Verbrauchersachen</b>	
<i>Von Ulrike Frauenberger-Pfeiler</i>	

## Europarecht

→ Musterfall .....	171
<b>Fächerübergreifende Modulprüfung (FÜM) I</b>	
<i>Prüferin: Alina-Maria Lengauer; gelöst von Cornelia Leeb</i>	

# Bürgerliches Recht

→ must know .....	178
<b>Zum Mythos der nachträglichen laesio enormis</b>	
<i>Von Lukas Till und Magdalena Nitsche</i>	
→ must know .....	182
<b>Abstammung und Unterhalt bei vertauschten Kindern</b>	
<i>Von Teresa Maier</i>	
→ Musterfall .....	184
<b>Diplomprüfung aus Bürgerlichem Recht Teil I</b>	
<i>Prüfer: Helmut Böhm, J. Michael Rainer und Gerwin Haybäck; gelöst von Ulrich E. Palma</i>	



## Das Europarecht im Grundriss!

2015. XLII, 410 Seiten.  
Geb. EUR 53,50  
ISBN 978-3-214-03461-0

Mit Hörschein für Studierende  
Br. EUR 42,80  
ISBN 978-3-214-03462-7

Klamert

### EU-Recht

Lesbar im Stil und pragmatisch in der Schwerpunktsetzung – diesem Ziel hat sich das neue Lehrbuch zum Europarecht verschrieben. Im Buch werden die prüfungsrelevanten Bereiche des Europarechts samt ausführlichen weiterführenden Literatur- und Judikaturhinweisen strukturiert dargestellt – mit den wichtigsten **Entscheidungen des EuGH** und **Vertragsbestimmungen im Originaltext!**

Kurze Einleitungen und Übersichten zu Beginn jedes Kapitels gestalten den Stoff übersichtlich, abschließende Zusammenfassungen schärfen den **Blick für das Wesentliche**. Auf komplexe politische und wirtschaftliche Zusammenhänge wird ausführlich eingegangen.

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

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

**NZA Editorial**

**Harald Schliemann**

Arbeit 4.0 – unlimited?

III

**NZA aktuell**

**Wichtige neue Entscheidungen**

VI

**Informationen**

VI

**Impressum**

XVIII

**Aufsätze und Berichte**

**Philipp S. Fischinger / Christian Werthmüller**

Der Aufhebungsvertrag im Irish Pub

193

**Erwin Salamon / Stefan Gatz**

Arbeitgeberseitige Gestaltungsspielräume im Rahmen der mitbestimmten Personaleinsatzplanung

197

**Christoph Bergwitz**

Anspruch auf Ersatz von Strafverteidigungskosten

203

**Michael Bachner / Hans Rupp**

Die originäre Zuständigkeit des Konzernbetriebsrats bei der Einführung technischer Einrichtungen

207

**Kommentar**

**Alexander Stöhr**

Geltendmachen von Zahlungsansprüchen durch Kündigungsschutzklage?

210

**Praxis der betrieblichen Altersversorgung**

**Volker Matthießen**

Die Rechtsprechung zum Arbeitsrecht der betrieblichen Altersversorgung in den Jahren 2014/2015

213

**Buchbesprechungen**

W. Kühne/S. Meyer, Einigungsstelle (V. Stück)

221

**Blick ins Sozialrecht**

**Oliver Ricken**

Minderung von ALG II bei Meldeversäumnissen

222

Übermittlungsrisiko für die Vorlage einer Arbeitsunfähigkeitsbescheinigung

222

AÜG-Erlaubnis bei Personalgestaltung

222

### Rechtsprechung

#### Arbeitsvertragsrecht

EuGH	21. 01. 2016 – C-453/14	Leistungen aus zwei Versorgungssystemen unterschiedlicher Mitgliedstaaten – Erhebung von Krankenversicherungsbeiträgen	223
BAG	22. 10. 2015 – 2 AZR 124/14	„Überflüssige“ Änderungskündigung – Beteiligung der Mitarbeitervertretung in kirchlicher Dienststelle	225
BAG	19. 11. 2015 – 6 AZR 844/14	Keine Anrechnung der Dauer eines vorausgegangenen Praktikums auf die Probezeit im Berufsausbildungsverhältnis	228
BAG	09. 09. 2015 – 7 AZR 190/14	Sachgrundlose Befristung im öffentlichen Dienst – Schriftform sowie Berufen auf Treu und Glauben	232
BAG	15. 09. 2015 – 3 AZR 839/13	Berücksichtigung der wirtschaftlichen Lage bei Betriebsrentenanpassung	235

#### Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

BAG	11. 11. 2015 – 10 AZR 719/14	Kürzung der zweiten Hälfte einer Jahressonderzahlung	243
BAG	17. 11. 2015 – 1 ABR 76/13	Umkleidezeiten bei Dienstkleidung und Wegezeiten als Arbeitszeit – Mitbestimmung des Betriebsrats	247
BAG	16. 07. 2015 – 8 AZR 266/13	Neuordnung des Postwesens und der Telekommunikation – Widerspruch gegen den „Übergang des Arbeitsverhältnisses“	250

#### Verfahrensrecht

BVerfG	28. 09. 2015 – 1 BvR 2656/14	Anforderungen an Nichtzulassungsbeschwerde – Subsidiarität der Verfassungsbeschwerde	253
BAG	20. 10. 2015 – 9 AZR 525/14	Internationale Zuständigkeit – Gerichtsstandsvereinbarung	254
LAG Schleswig-Holstein	21. 05. 2015 – 1 Ta 103/15	Streitwert im Beschlussverfahren – Mitbestimmung bei Eingruppierung (Ls.)	256

Mit Beilage: NZA Jahresregister 2015

www.nza.de



**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA**

**Bettina Sabara: Ein Betrieb wechselt seinen Standort: Besteht eine Folgepflicht für die Arbeitnehmer?**

3

Im Zuge der allumfassenden Mobilität im modernen Geschäftsleben kommt es durchaus vor, dass Unternehmen ihren Betriebsstandort wechseln, sei es aufgrund beabsichtigter Kosteneinsparungen, des Erfordernisses größerer Räumlichkeiten oder sonstiger Umorientierung. Der aktuelle Fachbeitrag von Bettina Sabara setzt sich damit auseinander, welche Rechte und Pflichten Mitarbeitern bei einem Standortwechsel zukommen.

**RECHTSPRECHUNG**

**» ARBEITSRECHT**

Entlassung 1,5 Jahre nach eigenmächtigem Urlaubsantritt	6
Entlassung eines Berufsanwärters in Steuerberatungskanzlei	8
Entlassung eines Bankvorstands wegen Geheimnisverrats	9
Entlassung wegen nicht erfolgter Rückgabe des Dienstwagens	10
Entlassung wegen zweistündiger Verspätung	11
Einschränkung des Entlassungsrechts durch Zustimmung einer Disziplinarkommission	12

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Fremdgeschäftsführer einer GmbH: freier Dienstnehmer	12
Dienstverhältnis und Werkvertrag zum selben Arbeitgeber	14
Erbringung von Beratungsdienstleistungen – Dienstnehmereigenschaft	14
Dienstnehmereigenschaft von Taxilenkern	15
Auslieferungstätigkeit als selbstständige oder abhängige Tätigkeit?	15
Tageweise Beschäftigung	16

**» STEUERRECHT**

Liebhaberei bei Vermietung und Selbstnutzung eines Ferienhauses	16
BFG: Berechnung des Jahressechstels bei einem Grenzgänger	17
Wissenschaftspreise für Dissertation – keine Einkommensteuer	17
BFG: Keine NoVA und Kfz-Steuer bei beruflich bedingter Übersiedlung nach Österreich für ein Jahr	18

**NEUERSCHEINUNGEN**

20

**IMPRESSUM**

19

# CONTENTS



## SPECIAL ISSUE: THE COMPETENCE OF THE COURT OF JUSTICE OF THE EUROPEAN UNION IN THE AREA OF FREEDOM, SECURITY AND JUSTICE

Edited by PAOLA SEVERINO, FRANCESCO VIGANÒ and ANTONIO GULLO

### EDITORIAL

#### **The Competence of the Court of Justice of the EU in the Area of Freedom, Security and Justice**

PAOLA SEVERINO AND ANTONIO GULLO 400

### SESSION 1

#### Introductory Session

#### **Welcome Address**

MASSIMO EGIDI 404

#### **Speeches by**

FRANS TIMMERMANS 406

GIOVANNI MELILLO 410

VASSILIOS SKOURIS 414

PAOLA SEVERINO 418

### SESSION 2

#### EU Competences in the AFSJ: Setting the Scene

#### **Some Considerations on the Role of the Court of Justice of the European Union and the Compliance of Italy with EU Law**

ENZO MOAVERO MILANESI 424

#### **The Genesis of Protocol 36**

THÉRÈSE BLANCHET 434

SESSION 3

Mutual Trust in the AFSJ: What Lessons For the Criminal Law Field?

**Mutual Recognition in Civil Law Cooperation: The Case of Child Abduction – Some General Remarks in the Light of the Jurisprudence of the CJEU (the Brussels II Bis Regulation)**

LARS BAY LARSEN 452

**The Symbiotic Relationship Between Mutual Trust and Fundamental Rights in Europe's Area of Criminal Justice**

VALSAMIS MITSILEGAS 457

SESSION 4

The Ex-“Third Pillar” Instruments in the Lisbon Era: Towards a Full-Fledged Judicial Control in the AFSJ?

**The Instruments of the Former Third Pillar in the Lisbon Era: Towards an Integrated Judicial Control in the Area of Security, Liberty and Justice**

ALFONSO MARIA STILE 482

**Typology of Pre-Lisbon Acts and Their Legal Effects According to Protocol No. 36**

FRITZ ZEDER 485

**The Instruments of Harmonisation of National Criminal Law, Their Enforcement and the Role of the Court of Justice**

GIOVANNI GRASSO 494

**Mutual Recognition Instruments and the Role of the CJEU: The Grounds for Non-Execution**

LORENA BACHMAIER 505

SESSION 5

The CJEU and Future Challenges

**Legal Effects of Directives Amending or Repealing Pre-Lisbon Framework Decisions**

HELMUT SATZGER 528

**The Future EPPO: What Role for the CJEU?**

RAPHAËLE PARIZOT 538

<b>The Court of Justice Faced with Opting-out Member States</b> PAOLO MENGOZZI	546
<b>The Principle of Legality: Reflections on the Dialogue Between the Court of Justice, the European Court of Human Rights and the Italian Constitutional Court</b> GIOVANNI MARIA FLICK	553
<b>Conclusions</b> FRANCESCO VIGANÒ	558
<b>Final Remarks</b> ANDREA ORLANDO	566



# CONTENTS



## SPECIAL ISSUE ON RESTRICTIVE MEASURES (SANCTIONS) AGAINST INDIVIDUALS

Co-editors: SCOTT CROSBY, FRANCESCA GALLI  
and SASKIA HUFNAGEL

### EDITORIAL

#### **The Penal Elements of Targeted Sanctions**

SCOTT CROSBY, FRANCESCA GALLI and SASKIA HUFNAGEL

300

### OPINION

#### **Rule of Law Has to Be Applied to the European Sanctions Regime**

PAULO CASACA

304

#### **The *EZZ* Case – What Is All the Fuss About?**

PAUL GARLICK

307

#### **The *EZZ* Case: Some Critical Observations – Case T-256/11 and on Appeal Case C-220/14 P**

SCOTT CROSBY

316

### ARTICLES

#### **Terrorism Blacklisting in the EU – The Way Forward: *Quid* of the New Legal Bases in the TFEU?**

FRANCESCA GALLI

324

#### **EU Sanctions and Defence Rights**

IAIN CAMERON

335

#### **Targeted Sanctions, Crimes and State Sovereignty**

ANTON MOISEIENKO and SASKIA HUFNAGEL

351

#### **Counter Terrorism Financing: A Redundant Fragmentation?**

COLIN KING and CLIVE WALKER

372

→ Editorial . . . . .	1
<b>Klimakonferenz von Paris: Österreich, was nun?</b>	
<i>Von Erika M. Wagner und Ferdinand Kerschner</i>	

Schnell und aktuell . . . . .	4
-------------------------------	---

## Schwerpunkt Wasserrecht



→ Wasserrecht: Enteignung trotz Primats bestehender Rechte? – Spezialfragen betreffend Widerstreit, Zwangsrechte und Entschädigung . . . . .	15
Aufgrund der zunehmenden Häufigkeit wasserrechtlicher Konkurrenzkonstellationen gewinnt das Verhältnis zwischen bestehenden Rechten und deren potentieller Einschränkung immer mehr an praktischer Bedeutung. Damit in engem Zusammenhang steht die Angemessenheit diesbezüglicher Entschädigungen.	
<i>Von Wolfram Schachinger und Mario Laimgruber</i>	

## Beiträge

→ Strategische Umweltprüfung in Österreich – eine Bilanz . . . . .	5
Die Strategische Umweltprüfung (SUP) ist ein wichtiges unionsrechtlich begründetes Planungsinstrument, das der Folgenabschätzung bestimmter Planungen auf die Umwelt dient. Die SUP war im österreichischen föderalen System auf Bundes- und Landesebene umzusetzen. Der Beitrag untersucht die Herangehensweise der Gesetzgeber und die praktischen Auswirkungen.	
<i>Von Peter Bußjäger</i>	
→ Die Präklusion nach dem Urteil des EuGH in der Rs C-137/14 . . . . .	9
Die ersten Reaktionen auf das U des EuGH v 15. 10. 2015, C-137/14, <i>Kommission/Deutschland</i> , haben nicht lange auf sich warten lassen. Dass der EuGH die Präklusion gestürzt hätte und die Luxemburger Richter (indirekt) das in Österreich als Großverfahren bezeichnete System in Frage gestellt hätten, war zu lesen. Der vorliegende Kurzbeitrag zeigt auf, dass Präklusionsbestimmungen in verwaltungsbehördlichen Verfahren auch weiterhin zulässig sind, geht auf die Folgen des U ein und zeigt Lösungsansätze auf.	
<i>Von Florian Berl</i>	
→ Schutz der natürlichen Ressourcen in der Arktisregion Russlands . . . . .	13
Im russischen Recht bestehen bislang keine eigenen Schutzbestimmungen für die Arktisregion und deren polare Ressourcen. Nunmehr soll ein entsprechendes Regelwerk geschaffen werden.	
<i>Von Sergey A. Bogolyubov</i>	

## Europarecht

*Bearbeitet von Verena Madner und Birgit Hollaus*

→ Allgemeines, Abfall . . . . .	22
→ Biodiversität . . . . .	23
→ Emissionszertifikatehandel, Energie und Klimaschutz . . . . .	24
→ Industrieanlagen, Wasser . . . . .	25

## Bundesrecht

*Bearbeitet von Nicolas Raschauer und Stefanie Werinos*

→ Bergbau, Energierecht, Luftreinhaltrecht/Klimaschutz, Strahlenschutzrecht, Verkehrsrecht . . . . .	26
--	----

## Landesrecht

Bearbeitet von Nicolas Raschauer und Stefanie Werinos

- Burgenland, Kärnten, Niederösterreich, Oberösterreich, Steiermark, Tirol, Vorarlberg . . . . . 27

## RdU-Leitsatzkartei

- RdU-LSK 2016/1 – 15 . . . . . 28



## Rechtsprechung

- Feststellungsverfahren, Vorhabensbegriff und räumlicher Zusammenhang . . . . . 36

**VwGH 29. 9. 2015, 2012/05/0073**

*Mit Anmerkung von Nicolas Raschauer*

- Lärmimmissionen aus Heavy-Metal-Probelokal . . . . . 40

**OGH 8. 6. 2015, 2 Ob 166/14x**

*Mit Anmerkung von Rainer Weiß*

## Standards

- Impressum . . . . . 1

- Veranstaltungen & Seminare . . . . . 44

## Beilage

- Jahresregister 2014–2015
- Sonderheft KELAG-Energierrechtssymposium

## Umwelt und Technik

- Editorial . . . . . 35

**Fair, gerecht, zügig – der Aarhus-Express und das Semmering-Trauma**

*Von Wilhelm Bergthaler*

- CEF-Maßnahmen im System des Natura 2000-Artenschutzes . . . . . 36

*Von Sonja Berl und Wilhelm Bergthaler*

- Akkubrاند . . . . . 40

**OGH 22. 1. 2015, 1 Ob 103/14z**

*Mit Anmerkung von Erika Wagner*

- Neu erschienene Publikationen des ÖWAV . . . . . 44

# UMWELT & TECHNIK



WU  
D3-2106/Beil.

Sonderheft  
Februar  
2016!

Schriftleitung + Redaktion Karl Stöger und Stefan Storr

1 – 34

Energierrechtssymposium

## KELAG-Energierrechtssymposium

Schwerpunkt

### Erneuerbare Energie, Energieeffizienz, Nutzung der Wasserkraft

Editorial

**Energiewende ohne Ende – jedenfalls aus rechtlicher Sicht**  
Karl Stöger und Stefan Storr ● 1

Beiträge

**Die Energiewende in Deutschland**  
Johann-Christian Pielow ● 2

**Gedanken zum Energieeffizienz-Paket**  
Christian F. Schneider ● 12

**Negativplanungen für Wasserkraftwerke**  
Stefan Storr ● 17

**Wasserkraftwerke und Wiederverleihung**  
Gerhard Braumüller ● 27

**kelag**

KARL-FRANZENS-UNIVERSITÄT GRAZ  
UNIVERSITY OF GRAZ

UNI  
GRAZ



# RdE – Recht der Energiewirtschaft

## Heft 2/2016

### A. Beiträge

<i>Grüneberg</i>	Zum behördlichen Regulierungsermessen im Energiewirtschaftsrecht	49
<i>Wagner/Brockhoff</i>	Neue vergaberechtliche Regelungen im Messstellenbetriebsgesetz	54
<i>Börner</i>	Rückbau und Haftung	60

### B. Rechtsprechung

<i>BGH</i>	Beschluss vom 6.10.2015 – EnVR 32/13 Zur Nichtigkeit des § 19 Abs. 2 S. 2 StromNEV idF vom 04.08.2011 (Netzentgeltbefreiung)	65
<i>BGH</i>	Beschluss vom 10.11.2015 – EnVR 42/14 Zum Jahresanfangsbestand für Neuanlagen bei der kalkulatorischen EK-Verzinsung (Energieversorgung Marienberg GmbH)	67
<i>BGH</i>	Beschluss vom 10.11.2015 – EnVR 26/14 Zu Erlösobergrenzen der zweiten Regulierungsperiode (Stadtwerke Freudenstadt II)	70
<i>OLG Düsseldorf</i>	Beschluss vom 11.11.2015 – VI-3 Kart 16/13 (V) Zur Festlegung der Erlösobergrenze	74
<i>OLG Düsseldorf</i>	Beschluss vom 11.11.2015 – VI-3 Kart 117/14 (V) Zur Festlegung der Erlösobergrenze	85
<i>OLG Düsseldorf</i>	Beschluss vom 11.11.2015 – VI-3 Kart 118/14 (V) Zur Festlegung der Erlösobergrenze	94

### C. RdE aktuell

<i>Hampel</i>	Energieregulierung – Neues aus Gesetzgebung und Praxis - I/2016	101
---------------	---	-----

#### Beilagenhinweis:

Mit dieser Ausgabe verteilen wir eine  
Beilage der Universität Bayreuth.  
Wir bitten freundlich um Beachtung.

## Inhaltsverzeichnis

<b>Die erste Seite</b>	Terroristischer Angriff auf die Menschenwürde und Datenschutz Prof. Dr. Walter Frenz, Aachen	
<b>Aufsätze</b>	Embargorecht – ein Dauerbrenner für die europäischen Gerichte auch nach der erfolgten Teilaufhebung des Iran-Embargos Dr. Justus Jansen, Rechtsanwalt und Birgit Wöhren, LL.M. (New York), Rechtsanwältin, Hamburg	1
	Effektive und gleichwertige Durchsetzung des EU-Rechts versus nationale Rechtskraftregeln: Konsolidierung oder Neubestimmung? Prof. Dr. Jörg Gundel, Bayreuth	2
	Die Rechtsprechung der Europäischen Gerichte auf dem Gebiet des Beihilferechts im Jahr 2014 Dr. Verena Bärenbrinker, LL.M., Rechtsanwältin, Berlin	6
	Verlustausgleich bei kommunalen Unternehmen – immer eine Beihilfe? Prof. Dr. Stefan Hertwig, Rechtsanwalt, Köln	13
	Freier EU-Binnenmarkt im Internet und Urheberrechtliche Grenzen am Beispiel des „Geoblocking“ Dr. jur. Björn Steinrötter, Akademischer Rat a. Z., Hannover	17
<b>Tagungsbericht</b>	7. Speyerer Europarechtstage: Aktuelle Fragen des Europäischen Beihilferechts Ass. iur. Tiemo Wölken, LL.M., Speyer	23
<b>Rechtsprechung der EU-Gerichte</b>	GASP: Restriktive Maßnahmen angesichts der Lage in der Ukraine – Voruntersuchung in Drittland allein rechtfertigt nicht Sanktionslistung – „Azarov“ u. a. (EuG, 28. 1. 2016 – Rs. T-331/14)	27
	Staatliche Beihilfen: Die Finanzierungsgarantie Österreichs i. R. der Umstrukturierung der HGGA ist eine mit dem Binnenmarkt vereinbare Beihilfe (EuG, 28. 1. 2016 – Rs. T-427/12)	27
	Staatliche Beihilfen: Rückforderung einer unter Auflagen genehmigten Umstrukturierungsbeihilfe wegen missbräuchlicher Verwendung – „SNCF“ (EuG, 17. 12. 2015 – Rs. T-242/12)	34
	Wettbewerb: Eigenständige parallele Zuständigkeiten von Kommission und nationalen Behörden – Nationale Regelungen können vom ECN-Kronzeugenregelungsmodell abweichen – „DHL Express“ (EuGH, 20. 1. 2016 – Rs. C-428/14)	35
	Kartellrecht: Rabattbeschränkung durch Mitteilung des Administrators eines Online-Reisebuchungssystems – abgestimmte Verhaltensweise der Reisebüros? Beweislast, Beweiswürdigung und Beweismaß – „Eturas“ (EuGH, 21. 1. 2016 – Rs. C-74/14)	42
	Luftfrachtdienste-Kartell: Zurechnung einer einheitlichen fortgesetzten Handlung – innere Widersprüche des Kommissionsbeschlusses – „Air Canada“ u. a. (EuG, 16. 12. 2015 – Rs. T-9/11)	46
	Zusammenschluss französischsprachiger Buchverlage unter Veräußerungsbedingung – Klage eines nicht ausgewählten Anwärters gegen die Zulassungsentscheidung – „Éditions Odile Jacob“ (EuGH, 28. 1. 2016 – Rs. C-514/14 P)	47
	Inanspruchnahme des Geschäftsführers einer Limited auf Ersatz von nach Zahlungsunfähigkeit geleisteten Zahlungen – § 64 Abs. 2 Satz 1 GmbHG ist eine insolvenzrechtliche Norm, die vom Insolvenzgericht als lex fori concursus angewendet werden kann – „Kornhaas“ (EuGH, 10. 12. 2015 – Rs. C-594/14)	48
	Erstattung unionsrechtswidrig erhobener Steuern entgegen einer rechtskräftigen zivilrechtlichen Entscheidung, wenn das nationale Recht nur im Verwaltungsprozess eine Wiederaufnahme vorsieht? – Vorrang des Unionsrechts – Verfahrensautonomie – Äquivalenz- und Effektivitätsgrundsatz – „Târşia“ (EuGH, 6. 10. 2015 – Rs. C-69/14)	51
	MiFID: Devisengeschäfte im Rahmen eines Fremdwährungsdarlehens bezwecken keine und sind keine Wertpapierdienstleistung oder Anlagetätigkeit – „Banif Plus Bank“ (EuGH, 3. 12. 2015 – Rs. C-312/14)	54
	Mehrwertsteuer: Eine Lizenzüberlassung an eine Gesellschaft in einem Staat mit niedrigerem Regelsteuersatz ist missbräuchlich, wenn eine künstliche Gestaltung vorliegt – EGRC: Dürfen in einem Strafverfahren ohne Wissen des Steuerpflichtigen erlangte Beweise im Steuerverfahren verwendet werden? – WebMindLicenses“ (EuGH, 17. 12. 2015 – Rs. C-419/14)	55
	Arbeitszeitrichtlinie: Nichteinhaltung der wöchentlichen Höchstarbeitszeit, der täglichen Mindestruhezeit und der Ausgleichsruhezeiten von Ärzten (EuGH, 23. 12. 2015 – Rs. C-180/14)	57
	Mehrwertsteuerpflicht für nicht benutzte Flugscheine, deren Preis nicht erstattet wird – „Air France-KLM“ (EuGH, 23. 12. 2015 – verb. Rs. C-250/14 und C-289/14)	58
<b>EU-Kompass</b>	DBA Deutschland-Österreich: Qualifizierung von Genussscheinern (EuGH Rs. C-648/15)	59
	EU-US-Datenschutzschild (Kommission)	60
	Maßnahmenpaket zur Bekämpfung der Steuervermeidung (Kommission)	60

**Geschäftsführung:** Angela Wisken (Sprecherin), Peter Esser, Markus Gotta, Peter Kley, Holger Knapp, Sönke Reimers

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

**Ständige Mitarbeiter:** Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann, Tübingen; Prof. Dr. Carl Baudenbacher, Präsident des EFTA-Gerichtshofs, St. Gallen/Luxemburg; RA Dr. Wolfgang Blumers, Stuttgart; RA Dr. Dirk Dirksen, Hamburg; Prof. Dr. Dr. h. c. Werner F. Ebke, Heidelberg; Prof. Dr. Ulrich Ehrlicke, LL.M., M.A., Köln; Prof. Dr. Jörg Gundel, Bayreuth; Dr. Hermann Hollmann, LL.M., Köln; RA Prof. Dr. Michael Hoffmann-Becking, Düsseldorf; RA Prof. Dr. Rainer Jacobs, Köln; Prof. Dr. Lothar Knopp, Cottbus; RA Dr. Nobert Koch, Brüssel; Prof. Dr. Christian Koenig, LL.M., Bonn; Prof. Dr. Knut Werner Lange, Bayreuth; RA Prof. Dr. Carl Otto Lenz, Brüssel/Frankfurt a. M.; RA Jürgen Leske, München; Prof. Dr. Sighart Lörler, Freiburg i. Breisgau; Prof. Dr. Hans-W. Micklitz, Florenz; RA Dr. Burkhardt W. Meister, LL.M., Frankfurt a. M.; Prof. Dr. Peter-Christian Müller-Graff, Heidelberg; Prof. Dr. Karl Riesenhuber, Bochum; RA Prof. Dr. Otto Sandrock, LL.M., Münster; Prof. Dr. Rolf A. Schütze, Stuttgart; Prof. Dr. Ernst Steindorff, München; Dr. Björn Steinrötter, Hannover; Prof. Dr. Rudolf Streinz, München; RA Prof. Dr. Friedrich Graf v. Westphalen, Köln; RA Dr. Ralf Wojtek, Hamburg

## Inhalt

<b>Aktuelle finanzpolitische Entwicklungen. Podiumsdiskussion mit Finanzminister Dr. Hans Jörg Schelling</b> (Angela <i>Stöger-Frank</i> )	42
<b>Mutter-Tochter-Richtlinie: „Offenkundigkeit“ einer verdeckten Ausschüttung nach § 94 Z 2 EStG</b> (BFG 19. 11. 2015, RV/5100487/2013 – Georg <i>Kofler</i> / Bernhard <i>Renner</i> )	43
<b>Einkünftezurechnung bei zwischengeschalteten Körperschaften – Spannungsfelder und Folgefragen</b> (Sebastian <i>Tratlehner</i> )	56
<b>Grundstückswertverordnung 2016 – pauschale Ermittlung der GrESt-Bemessungsgrundlage</b> (Christian <i>Prodingner</i> )	63
<b>Ist die Gebührenbefreiung für Rechtsvorgänge nach dem ErbStG inhaltsleer geworden?</b> (BFG 13. 8. 2015, RV/3100598/2015 – Hedwig <i>Bavenek-Weber</i> )	69
<b>Betriebsabspaltung mit Beteiligung und Fremdfinanzierung</b> (BFG 21. 12. 2015, RV/7102158/2013 – Hans <i>Blasina</i> )	70
<b>Gesellschaftsteuerfreiheit für Großmutterzuschuss neun Tage vor Verschmelzungen</b> (BFG 2. 9. 2015, RV/7101261/2010 – Klaus <i>Hirschler</i> / Gottfried <i>Sulz</i> / Christian <i>Oberkleiner</i> )	74
<b>Amtsrevision: Vorliegen einer Einkunftsquelle bei Vermietung eines Reihenhauses</b> (BFG 27. 11. 2015, RV/3100417/2010)	79
<b>Amtsrevisionen: Aufteilung pauschaler Menüentgelte auf unterschiedlich zu besteuernde Leistungen</b> (BFG 3. 12. 2015, RV/3100078/2012; 24. 4. 2015, RV/3100309/2012; 26. 3. 2014, RV/5100617/2013)	80



# INHALT

## STEUER & SERVICE

- 2 Einsätze der Finanzpolizei: Was sagt das Organisationshandbuch der Finanzverwaltung?  
(Peter Pülzl)
- 4 Vorgehensweise hinsichtlich der Berücksichtigung nicht getilgter Verbindlichkeiten bei einer Liquidation nach § 19 KStG 1988 (BMF-Info)  
BMF-010203/0002-VI/6/2016 vom 13.1.2016 (Hubert W. Fuchs)
- 6 Umfassende Amtshilfe im Bereich Steuern vom Einkommen – „Staatenliste“ ab 1.1.2016 (BMF-Info)  
BMF-010221/0651-VI/8/2015 vom 18.12.2015 (Hubert W. Fuchs)
- 7 BMF-Information zur Kinderbetreuung: Pädagogisch qualifizierte Person – LStR 2002 Rz 884i  
BMF-010222/0001-VI/7/2016 vom 4.1.2016 (Hubert W. Fuchs)
- 7 Grunderwerbsteuer Neu: Aktuelles zur Grundstückswertverordnung (AFS 2015/6, 202 ff) – Nachtrag  
(Peter Pülzl)

## BUNDESFINANZGERICHT

- 8 BFG-KOMPAKT – Gesamtübersicht veröffentlichter BFG-Erkenntnisse  
(Klaus Hilber)
- 10 Eigenheimbefreiung beim Spekulationsgeschäft – Grundstücksgröße  
BFG 17.4.2015, RV/2101044/2014 (Klaus Hilber)
- 12 Begünstigungsfähige Kosten für Wohnraumschaffung und -sanierung anhand einer Umbaukostenliste  
BFG 6.11.2015, RV/1100415/2013 (Klaus Hilber)
- 14 Liebhaberei – Höhe des Instandhaltungsaufwandes  
BFG 21.10.2015, RV/1100062/2012 (Klaus Hilber)
- 18 Zurechnung von „Zimmererlösen“ an den Bordellbetreiber  
BFG 29.10.2015, RV/2100479/2009 (Hubert W. Fuchs)
- 22 Steuerbefreiung für die Tätigkeit als Entwicklungshelfer  
BFG 1.12.2015, RV/7100671/2015 (Hubert W. Fuchs)
- 24 Vertretung eines niedergelassenen Arztes stellt eine selbständige Tätigkeit dar  
BFG 19.11.2015, RV/2100115/2014 (Hubert W. Fuchs)
- 26 Verfassungswidrigkeit bei ex-lege Ausscheiden von Gruppenmitgliedern aus Staaten ohne umfassende Amtshilfe  
BFG 7.12.2015, RV/7101973/2015 (Hubert W. Fuchs)
- 29 BFG-ERKENNTNISSE „kurz & bündig“  
(Hubert W. Fuchs)

## VERWALTUNGSGERICHTSHOF

- 34 Pädagogisch qualifizierte Personen zur Kinderbetreuung  
VwGH 30.9.2015, 2012/15/0211 (Klaus Hilber)

## SERVICE-TEIL

- 37 Buchbesprechungen
- 40 Herausgeber
- 40 Autoren

## In diesem Heft

Ende der Zwischenschaltungsmöglichkeit von Kapitalgesellschaften ( <i>Marschner, Renner</i> )	349
Aktuelle Kurzinformationen	356
Die Highlights des LStR-Wartungserlasses 2015 ( <i>Seebacher</i> )	358
Steuertermine im März	368
Fragen zur behördlichen Lohnkontrolle	368
Verkauf von „Altgrundstücken“ ohne Steuer? ( <i>Kohler, Hauleithner</i> )	369
Unterhaltsleistungen als außergewöhnliche Belastungen im Licht der Rechtsprechung des VfGH	374
Kommunalsteuerpflicht bei grenzüberschreitender Arbeitskräfteüberlassung ins Ausland ( <i>Haas</i> )	375
Die Highlights des UmgrStR-Wartungserlasses 2015 (I) ( <i>Hübner-Schwarzinger</i> )	377
Steuerliche Behandlung von Leistungen im Rahmen der Flüchtlingshilfe	380
BFG zur Beteiligungsabspaltung und Fremdfinanzierung ( <i>Stieglitz, Volpini de Maestri, Pflieger</i> )	381
Der aktuelle USt-Fall: Berichtigung des Vorsteuerabzugs bei verdeckter Ausschüttung ( <i>D. Aigner, Kofler, Tumpel</i> )	387
Umsatzsteuer-Update: Highlights aus dem UStR-Wartungserlass 2015 ( <i>M. Mayr</i> )	389

Impressum:  
Siehe letzte Umschlagseite

**Inhaltsverzeichnisdienst per E-Mail.**

Anmeldung unter <http://www.lindeverlag.at/newsletter/anmeldung/neu/>

# SWK

**Redaktion:** Prof. Gerhard Gaedke/Dr. Gerhard Kohler  
Dr. Christa Lattner/Mag. Stefan Menhofer  
Dr. Michael Tumpel

**Tel. Redaktion:** +43 1 24 630, **Fax:** DW 51

**E-Mail Redaktion:** [redaktion@lindeverlag.at](mailto:redaktion@lindeverlag.at)

**Tel. Verlag:** +43 1 24 630 Serie, **Fax:** DW 23

**Adresse:** 1210 Wien, Scheydgasse 24



Inhalt dieses Heftes

Abhandlungen

- Ulrike Brandl*: Auslegung von Resolutionen des Sicherheitsrats: Einheitliche völkerrechtliche Regelungen oder „pick and choose“ aus möglichen Auslegungsregeln? ..... 279
- Tim René Salomon*: Die Anwendung von Menschenrechten im bewaffneten Konflikt: Normative Grundlagen, neue Entwicklungen und Anwendungsmodalitäten ..... 322

Beiträge und Berichte

- Sarah Leyli Rödiger / Dana-Sophia Valentiner*: „living together“. Zum Pluralismuskonzept des EGMR unter besonderer Berücksichtigung der Burka-Entscheidung ..... 360
- Brygida Ku niak / Piotr Turek*: Le droit des organisations internationales: modèle et moteur du droit international ..... 390

Rezensionen

- Lauri Mälksoo*: Russian Approaches to International Law  
Referentin: *Angelika Nußberger* ..... 400
- Julius Philipp Städele*: Völkerrechtliche Implikationen des Einsatzes bewaffneter Drohnen  
Referent: *Robert Frau* ..... 402
- Andrea Bianchi / Anne Peters (Hrsg.)*: Transparency in International Law  
Referent: *Robert Uerpmann-Witzack* ..... 405



## CONTENTS

### EDITORIAL

#### **The Legal Implications of the Incompleteness of the Economic and Monetary Union**

PHEDON NICOLAIDES

479

### ARTICLES

#### **Regulatory Scrutiny of Subsidiarity and Proportionality**

ANNE MEUWESE and SUREN GOMTSIAN

483

#### **Regulatory Stability under Russian and EU Energy Law**

ANATOLE BOUTE

506

#### **The European Collective Redress Debate after the European Commission's Recommendation: One Step Forward, Two Steps Back?**

CSONGOR ISTVÁN NAGY

530

#### **The 'Market Economy Investor Principle' to Evaluate State Aid: Latest Developments and New Perspectives**

SAMUEL CORNELLA

553

#### **Saying All the Right Things and Still Getting It Wrong: The Court of Justice's Definition of Disability and Non-Discrimination Law**

LISA WADDINGTON

576

#### **Excessive Public Debt and Social Rights in the Eurozone Periphery: The Greek Case**

KOSTAS CHRYSOGONOS, TRIANTAFYLLOS ZOLOTAS and  
ANASTASIOS PAVLOPOULOS

592

CASE NOTES

**Coordination of Social Security: Drawing the Borderline between Social Security Contributions and Taxes**

Case C-623/13 *Ministre de l'Économie et des Finances v. Gérard de Ruyter*,  
EU:C:2015:123

KATHARINA DAXKOBLER

616

COMMENT

***Google Spain: Addressing Critiques and Misunderstandings One Year Later***

PAUL DE HERT and VAGELIS PAPAKONSTANTINOU

624

BOOK REVIEW

Jaakko Husa, *A New Introduction to Comparative Law*

THERA DIELEMAN and LOTTE MEURKENS

639

**IN ALLER KÜRZE**

43

**THEMA**

<b>Manfred Mann:</b> Zulässigkeit von Panorama-Webcams	44
<b>Andreas Gerhartl:</b> Zivilrechtliche Ersatzansprüche nach strafrechtlicher Verurteilung	47

**GESETZGEBUNG**

Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 18. 2. 2016)	50
--	----

**RECHTSPRECHUNG****» FAMILIENRECHT**

Keine Übertragung der Obsorge auf den Kinder- und Jugendhelferträger mit Vereinbarung	51
Verfügungen zur Durchsetzung des Informations- und Äußerungsrechts des anderen Elternteils	51
Familienzuschläge zur Notstandshilfe – Unterhaltsbemessungsgrundlage, Belastungsgrenze	51
Bestellung eines Kollisionskurators im Unterhaltsverfahren	51
Fortwirkung des Wohnungserhaltungsanspruchs bis zur Abweisung des verspäteten Aufteilungsantrags	52
Anwendung des Unterbringungsrechts in einer interdisziplinären Demenzstation	52
Pflicht zur unverzüglichen Verständigung des Gerichts von der Unterbringung	52

**» SACHENRECHT**

Kein Inflationsausgleich der Enteignungsentschädigung bei Zwangsservitut für U-Bahntunnel	52
Weiter entferntes Grundstück als herrschende Liegenschaft eines Wegerechts	53
Nachweis der wirklichen Übergabe im Grundbuchverfahren	53

**» ERBRECHT**

Keine Einsicht eines Erbanwärters in den Sachwalterschaftsakt des Betroffenen	53
---	----

**» SCHULDRECHT**

Aufklärungspflicht des Vertragshändlers über eigenes Konkurrenzprodukt vor Abschluss des Vertriebsvertrags	54
Ausschluss der Barauszahlung des Restbetrags eines Gutscheins als gröbliche Benachteiligung	54
Voraussetzungen für Preisanpassungsklauseln in Bauträgerverträgen	54
Keine Haftung des Eisenbahnunternehmens für Handgepäck	54
Geltung der Honorarordnung für Architekten nur aufgrund Vereinbarung	55
Gewährleistung – kein Leistungsverweigerungsrecht des Übernehmers bei Verzug mit Vorarbeiten	55
Haftung für zugesicherte Eigenschaften trotz generellen Gewährleistungsausschlusses	56
UN-Kaufrecht – Vertragsaufhebung und Rügeobliegenheit bei einem mangelhaften Kunstwerk	56

## INHALTSVERZEICHNIS

## » MIET- UND WOHNRECHT

Keine Mietzinsanhebung wegen Wechsels von Minderheitsgesellschaftern	56
Vorzugspfandrecht – Löschung der Klagsanmerkung wegen Sinnlosigkeit	56

## » SCHADENERSATZ

Keine Gefährdungshaftung für im privaten Kreis abgefeuerte Feuerwerksraketen	57
Keine Haftung des Arztes wegen unterlassener Aufklärung über eine alternative roboterunterstützte Operationsmethode	57
Pistensicherung – Notwendigkeit eines Fangnetzes in einer scharfen Kurve vor einer Böschung	57
Haftung des Betreibers einer Skisprunganlage wegen unzureichender Warnhinweise	58
Kollision mit einem auf die Fahrbahn laufenden Kind als unabwendbares Ereignis	58
Keine abstrakte Rente für Verletzten, der einen Berufswunsch, aber noch keine Lehrstelle hatte	59

## » VERFAHRENSRECHT

ERV-Pflicht für dienstleistende und niedergelassene Rechtsanwältinnen	59
Bauftragung der Familiengerichtshilfe als verfahrensleitender Beschluss	59
Auftrag des Verlassenschaftsgerichts zur Sicherstellung selbstständig anfechtbar	59

## LITERATURÜBERSICHT

60

## Herausgeber:

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

## Redaktion:

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

## Impressum:

Offenlegung gemäß § 25 MedienG:

**Medieninhaber und Herausgeber** **isd § 1 Abs 1 Z 8 und Z 9 MedienG**: LexisNexis Verlag ARD Orac GmbH & Co KG | Sitz: 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 internationalen tätigen Verlagsgruppe RELX Group, deren Legal Division weltweit unter dem Namen LexisNexis firmiert. | Blattlinie: Rechtsinformation und Wirtschaftsinformation; aktuelle rechtliche Neuerungen | Geschäftsführung: Alberto Sanz de Lama | Unbeschränkt haftender 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.: RELX Group plc, 1-3 Strand (http://www.relxgroup.com/aboutus/Pages/Home.aspx), London WC2N 5JR (50 %), Reed Elsevier Holdings Ltd., 1-3 Strand, London WC2N 5JR (50 %) | Gesellschafter der RELX Group plc: RELX PLC (52,9 %), RELX NV (47,1 %) | Gesellschafter der RELX PLC: mehr als 75 % im Streubesitz | Gesellschafter der RELX NV: mehr als 75 % im Streubesitz | Gesellschafter der Reed Elsevier Holdings Ltd.: RELX Group plc (100 %) | Redaktion: Marxergasse 25, 1030 Wien.

Derzeit gilt Anzeigenpreisliste Stand Jänner 2016 | Verlags- und Herstellungsort: Wien | Die Zeitschrift erscheint 22-mal im Jahr | Einzelheftpreis 2016: 15 €, Jahresabonnement 2016: 242 € inkl. MWSt bei Vorauszahlung; Preisänderungen vorbehalten | Bankverbindung: Bank Austria, IBAN: AT84 1200 0504 2346 8600, BIC: BKAUATWW | Abbestellungen sind nur zum Jahresschluss möglich, wenn sie bis spätestens 30.11. schriftlich einlangen | Druck: Prime Rate GmbH, Megyeri út 53, H-1044 Budapest, ISSN 1996-2428

Verlagsrechte: Die in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Alle Rechte bleiben vorbehalten. Kein Teil dieser Zeitschrift darf ohne schriftliche

## Lektorat und Autorenbetreuung:

Mag. Viktoria Eckert, BA  
1030 Wien, Marxergasse 25  
Tel. +43-1-534 52-1121, Fax DW 146  
E-Mail: viktoriam.eckert@lexisnexis.at

## Abonentenservice:

Tel. +43-1-534 52-0 | Fax DW 141  
E-Mail: kundenservice@lexisnexis.at

## Anzeigen &amp; Mediadaten:

Alexander Mayr  
1030 Wien, Marxergasse 25  
Tel. +43-1-534 52-1116, Fax DW 144  
E-Mail: anzeigen@lexisnexis.at  
http://lesen.lexisnexis.at/zs/zak/  
mediadaten.html

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. Unbeschadet des § 37a UrhG räumt der Autor mit der Einreichung seines Manuskriptes 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.

Beiträge, die ausschließlich Online erscheinen, werden derzeit wie Beiträge, die im Print publiziert werden, abgerechnet. Der Verlag behält sich vor, das Abrechnungsmodell für reine Online-Publikationen, die ab 2016 eingereicht werden, umzustellen.

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

# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

NZG 6/2016



## Inhalt

Aufsätze		<i>B. Deilmann/G. Dornbusch</i> , Drittanstellungen im Konzern	201
		<i>D. Leuering</i> , Die vereinfachte Sacheinlage von nicht-börsengehandelten Wertpapieren nach § 33 a AktG	208
		<i>N. Plagemann</i> , Überlegungen zur Einrichtung und Ausgestaltung eines Aufsichtsratsbüros	211
Literatur		Chr. E. Hauschka/J. Bürkle, Der Compliance Officer ( <i>M. Peltzer</i> )	217
Rechtsprechung			
<i>Personengesellschaftsrecht</i>			
BGH	13. 10. 15 – II ZR 214/13	Anforderungen an vereinfachte Auseinandersetzungsrechnung bei vermögensloser zweigliedriger GbR	218
BGH	3. 11. 15 – II ZR 446/13	Befugnis zur Erhebung der Vollstreckungsabwehrklage bei Vollstreckung gegen eine GbR / Möglichkeit der Auswechslung sämtlicher GbR-Gesellschafter im Wege der Anteilsübertragung	221
<i>Kapitalgesellschaftsrecht</i>			
BGH	8. 12. 15 – II ZR 68/14	Einziehung einer als Bank-Sicherheit abgetretenen Forderung auf debitorisches GmbH-Konto	225
OLG Karlsruhe	23. 7. 15 – 12 a W 4/15	Keine Einholung eines Sachverständigengutachtens zur Höhe der Marktrisikoprämie (Ls.)	228
<i>Kapitalmarktrecht</i>			
OLG Hamm	31. 3. 15 – 34 U 149/14	Keine Aufklärungspflicht über Haftungsrisiko des Kommanditisten einer Fondsgesellschaft (Ls.)	228
LG Kleve	26. 5. 15 – 4 O 391/13	Keine Mindestfrist für rechtzeitige Prospektübergabe zur Kundenaufklärung (Ls.)	228
<i>Insolvenzrecht</i>			
OLG Hamburg	19. 3. 15 – 11 U 22/14	Vor dem 1.11.2008 entstandene Erstattungsansprüche nach §§ 30, 31 GmbHG aF von Art. 103 d S. 2 EGIInsO umfasst	228
<i>Arbeitsrecht</i>			
BAG	22. 10. 15 – 6 AZR 538/14	Kenntnis des Arbeitnehmers vom Benachteiligungsvorsatz des insolventen Arbeitgebers	229
BAG	24. 6. 15 – 7 AZR 452/13	Rechtsmissbrauch bei der Gestaltung befristeter Arbeitsverträge	230
LAG Mecklenburg-Vorpommern	9. 12. 15 – 3 Sa 269/14	Keine Durchgriffshaftung gegen GmbH-Geschäftsführer wegen fehlender Insolvenzsicherung von Wertguthaben aus Altersteilzeitverträgen (Ls.)	234
LAG Hessen	9. 7. 15 – 9 BVL 1/15	Keine auf DGB-Satzung basierende gerichtliche Regelung bei Tarifpluralität (Ls.)	234

BFH	18. 8.15 – IR 88/13	<b>Zurechnung von Aktien bei einer Wertpapierleihe</b>	234
BFH	16. 4.15 – III R 21/11	<b>Einkommensteuer als Masseschuld</b>	236

Sonstiges Zivilrecht

BGH	10. 12.15 – IX ZR 56/15	Schadensberechnung bei Pflichtverletzung im Rahmen steuerlicher Beratung mehrerer verbundener Unternehmen	238
BGH	3. 12.15 – VII ZR 100/15	Unwirksames nachvertragliches Wettbewerbsverbot durch AGB für einen Handelsvertreter (Ls.)	240



## Fachanwalts-Lehrgang Intern. Wirtschaftsrecht



**München**     Start: 28.04.2016

**Hamburg**     Start: 13.10.2016

Weitere Informationen finden Sie unter [www.ARBERSeminare.de](http://www.ARBERSeminare.de)



Tel. 07066 - 90 08 0  
 Fax 07066 - 90 08 22  
 Kontakt@ARBERSeminare.de  
[www.ARBERSeminare.de](http://www.ARBERSeminare.de)

## Fachanwalts-Lehrgang Handels- & GesR

**München**     Start: 10.03.2016 *mit Durchführungsgarantie*

**Hamburg**     Start: 16.06.2016

**Köln**             Start: 22.09.2016

Weitere Informationen finden Sie unter [www.ARBERSeminare.de](http://www.ARBERSeminare.de)



Tel. 07066 - 90 08 0  
 Fax 07066 - 90 08 22  
 Kontakt@ARBERSeminare.de  
[www.ARBERSeminare.de](http://www.ARBERSeminare.de)

ISSN 1434-9272

**NZG – Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht**

**Schriftleitung:**  
 Rechtsanwalt Professor *Dr. Martin Weber*.  
 Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a. M.;  
 Telefon: (0 69) 75 60 91-0;  
 Telefax: (0 69) 75 60 91-49;  
 E-Mail: NZG@beck-frankfurt.de

**Verlagsredaktion:**  
 Rechtsanwalt Professor *Dr. Martin Weber* (verantwortlich für den Textteil).

**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](mailto: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 89-398, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX.

**Erscheinungsweise:** Dreimal im Monat.

**Bezugspreise 2016:** Jährlich € 395,- (inkl. MwSt.). Vorzugspreis für Bezieher unserer Zeitschrift NJW € 369,- (inkl. MwSt.). Einzelheft: € 14,- (inkl. MwSt.). **Versandkosten** jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

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

**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](mailto: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:** Kessler Druck und Medien GmbH & Co. KG, Michael-Schäffer-Straße 1, 86399 Bobingen.

# Inhalt

SUSANNE KALSS

Das Verwaltungsstrafrecht ist aus den Fugen geraten – bitte rasch einfangen ..... 1

JULIA NICOLUSSI

Unternehmensrecht aktuell ..... 3

MARTIN KAROLLUS

Inhaltlich unrichtige Jahresabschlüsse und § 2 Abs 2 EKEG ..... 5

SUSANNE KALSS / MARTIN OPPITZ

Das Schicksal vinkulierter Wertpapiere bei Transaktionen mit Auslandsbezug ..... 13

ULRICH EDELMANN

Preisfragen im Übernahmerecht ..... 19

EDITH HLAWATI / VOLKER GLAS / HEINRICH FOGLAR-DEINHARDSTEIN / CHRISTIAN AICHINGER

Squeeze-out: Spatz in der Hand statt Taube auf dem Dach? ..... 29

PHILIPP SPATZ

Umsetzung der Revision der Transparenzrichtlinie .... 38

## Der praktische Fall:

Nicht nur Sonne im Hotel Sonnenschein (Stephan Probst) ..... 45

## Geschafterversammlungen und Satzungsbestimmungen:

Leitfaden für den Vorsitzenden der Hauptversammlung (Teil II) (Rupert Brix) ..... 48

## Aus der aktuellen Rechtsprechung

OGH

Unterbrechung des Verfahrens über eine Eintragung in das Firmenbuch ..... 55

Verjährung von Schadenersatzansprüchen der AG gegen ein wegen Untreue verurteiltes Vorstandsmitglied ..... 57

GmbH: Mangelhafte Einberufung der Generalversammlung durch Geschafter ..... 62

Haftung des Ausstellers eines Aktienzertifikats ..... 65

Deliktische Haftung einer AG ..... 68

Privatstiftung: Bestellung eines Stiftungskurators ..... 73

Rezensionen ..... 4, 18, 37, 54, 76

## Impressum

Periodisches Medienwerk: Der Geschafter – Zeitschrift für Gesellschafts- und Unternehmensrecht. „Der Geschafter“ ist zu zitieren: GesRZ Kalenderjahr, Seite. Grundlegende Richtung: Diese Fachzeitschrift befasst sich mit Problemen auf allen Gebieten des Gesellschafts- und Unternehmensrechts anhand von Theorie und Praxis. Sie erscheint sechsmal jährlich, und zwar im Februar, April, Juni, August, Oktober und Dezember. Jahresabonnement 2016 Print & Online: € 176,80 inkl. MwSt., zzgl. Versandkosten. Preis des Einzelheftes: € 35,- inkl. 10 % MWST., zzgl. Versandkosten. Unterbleibt die Abbestellung, so läuft das Abonnement um jeweils ein Jahr zu den jeweils gültigen Konditionen weiter. Abbestellungen sind nur zum Ende eines Jahres möglich und müssen bis jeweils spätestens 30. November schriftlich erfolgen. Nachdruck – auch auszugsweise – ist nur mit ausdrücklicher Bewilligung des Verlages gestattet. Es wird darauf verwiesen, dass alle Angaben in dieser Fachzeitschrift trotz sorgfältiger Bearbeitung ohne Gewähr erfolgen und eine Haftung des Verlages, der Herausgeber oder der Autoren ausgeschlossen ist.

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 ein, einschließlich des Rechts der Vervielfältigung in jedem technischen Verfahren (Druck, Mikrofilm etc.) und der Verbreitung (Verlagsrecht) sowie der Verwertung durch Datenbanken oder ähnliche Einrichtungen, 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), sonstigen öffentlichen Wiedergabe (§ 18 UrhG) sowie der öffentlichen Zurverfügungstellung, insbesondere über das Internet (§ 18a UrhG). Gemäß § 36 Abs. 2 UrhG erlischt die Ausschließlichkeit des eingeräumten Verlagsrechts mit Ablauf des dem Erscheinen des Beitrages folgenden Kalenderjahres; dies gilt für die Verwertung durch Datenbanken nicht.

ISSN 0250-6440

### Herausgeber und Redaktion:

Rechtsanwalt Dr. Nikolaus Arnold,  
1010 Wien, Wipplingerstraße 10  
Univ.-Prof. Dr. Susanne Kalss, LL.M.,  
1020 Wien, Institut für Zivil- und Unternehmensrecht,  
WU, Welthandelsplatz 1  
E-Mail: gesrz@lindeverlag.at

### Medieninhaber und Medienunternehmen:

Linde Verlag Ges.m.b.H.,  
A-1210 Wien, Scheydgasse 24  
Telefon: 24 630 Serie  
Telefax: 24 630-23 DW  
E-Mail: office@lindeverlag.at  
<http://www.lindeverlag.at>  
DVR 0002356

Rechtsform der Gesellschaft: Ges.m.b.H.

Sitz: Wien, Firmenbuchnummer 102235X

Firmenbuchgericht: Handelsgericht Wien,

ARA-Lizenz-Nr.: 3991

Geschafter: Axel Jentsch, Mag. Andreas Jentsch

Geschäftsführer: Mag. Klaus Kornherr

P. b. b. – Verlagspostamt 1210 Wien –

Erscheinungsort Wien

### Herstellung

**jentsch**  
100% ÖKOLOGISCH & KLIMAFREUNDLICH

Druckerei Hans Jentsch & Co GmbH

1210 Wien, Scheydgasse 31,

Tel.: 01/ 278 42 16-0; E-Mail: office@jentsch.at;

mehrfach umweltzertifiziert

(<http://www.jentsch.at>)

# Die Aktiengesellschaft

Börsenpflichtblatt  
der Frankfurter  
Wertpapierbörse



Zeitschrift für das  
gesamte Aktienwesen,  
für deutsches,  
europäisches und  
internationales  
Unternehmens- und  
Kapitalmarktrecht



Inhalt · 61. Jahrgang · Heft 4/2016

## Aufsätze

Prof. Dr. Thilo Kuntz, LL.M. (University of Chicago)  
**Grundlagen und Grenzen der aktienrechtlichen  
Leitungsautonomie – Zugleich ein Beitrag zur  
Möglichkeit schuldrechtlicher Bindung des  
Vorstands**

Der Aufsatz behandelt die gemäß § 76 Abs. 1 AktG bestehende Leitungsautonomie des Vorstands und leuchtet ihre Dogmatik aus. Nach einer kurzen Orientierung über die Regelungszwecke des Kapitalgesellschaftsrechts rücken die gestaltungsvereinfachende Rolle der Leitungsautonomie und insbesondere ihre Bedeutung für den Funktionenschutz in den Fokus. In diesem Rahmen wird ein Abgrenzungskriterium entwickelt, zwischen noch im Rahmen des § 76 Abs. 1 AktG liegenden und nicht mehr von der Leitungsautonomie gedeckten Maßnahmen zu differenzieren. Die Funktionstauglichkeit dieses Kriteriums wird anhand einiger typischer Gestaltungsbeispiele demonstriert.

101.

RA Prof. Dr. Thomas Gasteyer / RA Dr. Christof-Ulrich Goldschmidt

**Wissenszurechnung bei juristischen Personen  
und im Konzern**

Hinter dem Begriff der Wissenszurechnung verbirgt sich die Frage, ob und unter welchen Voraussetzungen eine Person haftet, wenn infolge arbeitsteiligen Handelns nicht sie selbst, sondern eine andere Person rechtlich relevante Umstände kennt oder infolge von Fahrlässigkeit nicht kennt. Häufig wird versucht, die Haftung von Unternehmen allein mit Hilfe des Schlagworts „Wissenszurechnung“ auszudehnen. Dem ist entschieden entgegenzutreten. Die Wissenszurechnung ist kein eigenständiges Haftungssystem, sondern eine Komponente der Haftung. Daher ist eine angemessene Wissenszurechnung über altbekannte und allgemein anerkannte Regeln des Verschuldens zu finden. Der Beitrag erläutert die dogmatischen Grundlagen und zeigt die Grenzen der Wissenszurechnung bei juristischen Personen und im Konzern auf.

116

Prof. Dr. Volker Emmerich

**Fusionskontrolle 2014/2015**

In dieser Zeitschrift ist es üblich geworden, in unregelmäßigen Abständen über die Entwicklung der Fusionskontrolle auf deutscher und europäischer Ebene zu berichten, letztmalig in AG 2014, 25 ff. Im Anschluss an diesen Bericht soll jetzt über die weitere Entwicklung der Fusionskontrollpraxis auf beiden Ebenen in den Jahren 2014 und 2015, soweit für den Außenstehenden erkennbar, berichtet werden. Der Schwerpunkt wird dabei ebenso wie schon in den früheren Berichten auf der deutschen Praxis liegen.

126

## Rechtsprechung

**Verfassungsmäßigkeit der BaFin-Umlage**

BVerfG v. 24.11.2015 – 2 BvR 355/12

133

**Unternehmensbewertung, maßgeblicher  
Bewertungsstandard, Beschwerdebefugnis**

BGH v. 29.9.2015 – II ZB 23/14

135

**Bestellung des sachverständigen Prüfers**

OLG Düsseldorf v. 24.9.2015 – I-26 W 13/15 [AktE]

142

## Impressum

R 60

Wir sind gespannt  
auf Ihre Bewertung.



Probe lesen und bestellen bei  
[www.otto-schmidt.de/fhu](http://www.otto-schmidt.de/fhu)

## Rechts-Report

### Anlegerschutz

Die Erstattung der Bearbeitungsgebühren bei Förderdarlehen

R 47

### Neues aus Brüssel

Vorschlag zur Kodifizierung des Europäischen Gesellschaftsrechts

R 48

## Kapitalmarkt-Report

### Börse

ESMA schließt Abkommen mit Kanada, Schweiz, Mexiko und Südafrika

R 50

Börse Stuttgart expandiert nach Dänemark

R 50

EBRD erwirbt Anteil an Börse Zagreb

R 51

Strombörse Epex will Angebot europaweit ausweiten

R 51

Nasdaq und Börse Tel Aviv kooperieren

R 51

## Branchen- und Unternehmens-Report

### Branchen-Nachrichten

Optimistische Stimmung in der IT- und Telekommunikationsbranche

R 52

Der deutsche Mittelstand im Januar 2016

R 52

Wirtschaftliche Entwicklung der deutschen Süßwarenindustrie 2015

R 53

### Jahresabschlüsse

Bertrandt AG

R 54

Metro AG

R 55

## Bibliothek

### Neuerscheinungen

R 56

### Zeitschriftenspiegel

R 57

#### Beilagenhinweis:

Dieser Ausgabe liegen Prospekte der Fachseminare Fürstenberg sowie des Verlags Dr. Otto Schmidt KG, Köln, bei.

Wir bitten unsere Leser um freundliche Beachtung.

## Wie Aktienrechtler heute arbeiten: AG online

Jeder Aktienrechtler hat natürlich **Die Aktiengesellschaft (AG)**, die führende Fachzeitschrift zum Thema, abonniert.

Alles, was Sie darüber hinaus für Ihren Arbeitsalltag brauchen, können Sie als Abonnent jetzt einfach dazubuchen. Mit dem Modul **AG online** für nur 24 Euro + MwSt. pro Monat.

Sie erhalten ein erstklassiges Recherchetool, das neben der Zeitschrift auch die gewichtigen Kommentare in digitaler Form enthält sowie die renommierten Handbücher zur AG, zu Aufsichtsrat und Vorstand und speziell zur Holding auf der vertrauten Plattform von juris.

Einfach ausprobieren: **4 Wochen kostenlos**

Mehr erfahren: [www.otto-schmidt.de/ag-online](http://www.otto-schmidt.de/ag-online)



**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  
107. Jahrgang  
Heft 4/2016**
**Herausgeber-Beirat**

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

## Aufsätze und Beiträge

**Dr. Marc Löbbe**

Die GmbH-Gesellschafterliste. Eine Bestandsaufnahme sieben Jahre nach dem MoMiG 141

**Dr. Stefan Korch**

Haftungsrisiken in der PartG mbB – Interdisziplinäre Partnerschaften und Fragen der Rechtsscheinhaf-tung 150

**Dr. Jochen Ettinger / Mathias Mörz**

Ausgewählte Problemfelder und praktische Gestaltungsmöglichkeiten im Zusammenhang mit der Neuregelung der §§ 20, 21 und 24 UmwStG durch das Steueränderungsgesetz 2015 („Lex Porsche“) 154

## Rechtsprechung Gesellschaftsrecht

**Geschäftsführer:** Strafstrafrechtliche Folgen einer verdeckten Gewinnausschüttung (BGH v. 1.12.2015 – 1 StR 154/15) 162

**Gesellschafter:** Sozialversicherungspflicht eines Arbeitnehmer-Gesellschafter in Zweipersonen-GmbH (LSG Berlin-Brandenburg v. 7.1.2016 – L 9 KR 84/13) 164

**Der GmbHR-Kommentar von Carsten Peetz** 169

## Rechtsprechung Steuerrecht

**Auslandsbeteiligung:** Berücksichtigung finaler Verluste der gebietsfremden Betriebsstätte einer inländischen GmbH (EuGH v. 17.12.2015 – Rs. C-388/14) 170

**Der GmbHR-Kommentar von Andreas Patzner / Jürgen Nagler** 176

**Geschäftsanteil:** Zurechnung von Aktien bei einer Wertpapierleihe (BFH v. 18.8.2015 – I R 88/13) 177

**Geschäftsanteil:** Gewinn aus der Veräußerung von Kapitalgesellschaftsanteilen, Aktientausch, Veräußerungspreis und Berücksichtigung eines gefallen Börsenkurses (BFH v. 13.10.2015 – IX R 43/14) 179

**Gesellschafterdarlehen:** Anwendung der sog. Holdingregelung in § 8a Abs. 4 KStG 2002 (BFH v. 18.8.2015 – I R 56/14) 182

**Grunderwerbsteuer:** Rückabwicklung des Kaufvertrags über eine Anteilsübertragung nach nicht fristgemäßer Anzeige eines Erwerbsvorgangs aus Unkenntnis (BFH v. 25.11.2015 – II R 64/08) 185

## Verwaltungsanweisungen

**Außensteuer:** Kürzung des Gewinns aus Gewerbebetrieb um den Hinzurechnungsbetrag nach § 10 Abs. 1 S. 1 AStG; Folgen aus dem BFH-Urteil vom 11.3.2015 – I R 10/14 – gleichlautende Erlasse der obersten Finanzbehörden der Länder (FinMin. Nordrhein-Westfalen v. 14.12.2015 – G 1425 - 65 - V B 4) 188

## Strukturprogramm



Jetzt Probe lesen und bestellen bei  
[www.otto-schmidt.de/bhb3](http://www.otto-schmidt.de/bhb3)

## Inhalt

**IM BLICKPUNKT****Matthias Hägele, München**

Bemessung der Jahressondervergütung des (teilfreigestellten) Betriebsrats – doch ein ungelöstes Problem!

R 49

**Unternehmensrecht**

Schadensersatz wegen fehlerhafter Kapitalmarktinformationen hat hohe Hürden

R 53

Schön der Reihe nach: Verhältnis der Ansprüche des Handelsvertreters nach § 87c HGB

R 53

**Steuer- & Bilanzrecht**

Ansatz selbst geschaffener immaterieller Wirtschaftsgüter beim Formwechsel von Kapital- in Personengesellschaft

R 54

Nicht steuerbare Geschäftsveräußerung bei Aufspaltung eines Einzelunternehmens auf Besitz- und Betriebsgesellschaft

R 54

Neuausrichtung der umsatzsteuerlichen Organschaft

R 55

**Arbeits- & Sozialrecht**

Arbeitnehmer oder nicht? Arbeitnehmerüberlassung durch eigene GmbH

R 55

Amazon Betriebsräte: Entfristungsklage ohne Erfolg R 56

**Europa-Praxis**

Online-Handel: Europäisches Parlament fordert Maßnahmen gegen Geoblocking

R 57

18-Monats-Programm der Trio-Ratspräsidentschaft

R 57

EU-Kommission: Beschluss des Anti-Tax Avoidance Package

R 57

**Wirtschafts-Praxis**

Zufriedenheit der Unternehmen mit behördlichen Dienstleistungen

R 59

**Buchbesprechung**

Münchener Kommentar zum Gesetz betreffend die Gesellschaften mit beschränkter Haftung – GmbHG

R 62

Wicke, Gesetz betreffend die Gesellschaften mit beschränkter Haftung (GmbHG)

R 62

Investition

R 63

**Impressum**

R 64

Dieser Ausgabe liegen folgende Prospekte bei: „Jan Roth, Insolvenzsteuerrecht“; „Fuhrmann/Wälzholz, Formularbuch Gesellschaftsrecht“ und „Kirchhof, EStG; Rödder/Herlinghaus/Neumann, KStG“, Verlag Dr. Otto Schmidt.  
Wir bitten unsere Leser um freundliche Beachtung.

# Musterknabe



Jetzt Probe lesen und bestellen bei  
[www.otto-schmidt.de/rfb17](http://www.otto-schmidt.de/rfb17)

Bestellen. Benutzen.  
Besser sein.



Jetzt Probe lesen und bestellen bei  
[www.otto-schmidt.de/pwo](http://www.otto-schmidt.de/pwo)

## BEITRÄGE

<b>Prof. Dr. Stefan Leible und RAin Dr. Katja Brzezinski-Hofmann, Bayreuth</b> Rechtsprechungsreport Lebensmittelrecht 2015 .....	287
<b>Prof. Dr. Mike Wienbracke, LL.M. Recklinghausen</b> Europäisches Beihilfenrecht (Teil 2) .....	294
<b>Richter am OLG Dr. Jochen Schlingloff, Jena</b> Das elektronische Schutzschriftenregister und die Schutzschriftenregisterverordnung .....	301
<b>RA Dr. Constantin Kurtz, LL.M. Düsseldorf</b> Die Vollziehung der einstweiligen Verfügung durch Zustellung an den Anwalt der Antragsgegnerin .....	305
<b>RA Dr. Matthias Nordmann, LL.M. und RA Dr. Sven Förster, München</b> Der Fall Pechstein und die Grenzen des kartellrechtlichen Missbrauchsverbots .....	312
<b>RA Hanno Schönwald, Berlin</b> Werbung mit Testurteilen und die Grenzen des Unternehmenspersönlichkeitsrechts der Testveranstalter .....	319
<b>RECHTSPRECHUNG</b>	
<b>BGH</b>	
<b>Treuhandgesellschaft</b> UWG 2008 § 4 Nr. 11, § 5 Abs. 1 S. 2 Nr. 3; BRAO §§ 59 c, 59 k BGH, Urteil vom 30.07.2015 – I ZR 18/14 .....	321
<b>Gutscheinaktion beim Buchkauf</b> BuchPrG §§ 3, 5 BGH, Urteil vom 23.07.2015 – I ZR 83/14 .....	323
<b>Preisangabe für Telekommunikationsdienstleistung</b> UKlaG § 2 Abs. 1 S. 1; TKG § 66 a S. 2 BGH, Urteil vom 23.07.2015 – I ZR 143/14 .....	327
<b>Pladina-Rückruf</b> ZPO § 945; VO (EG) Nr. 178/2002 Art. 18 Abs. 2 Unterabsatz 1; UWG 2008 § 5 Abs. 1 S. 2 Nr. 1; BGB § 254 Abs. 2 BGH, Urteil vom 30.07.2015 – I ZR 250/12 .....	331
<b>BioGourmet</b> PatKostG §§ 2, 6; MarkenG §§ 9 Abs. 1 Nr. 2, 64a; MarkenV §§ 25, 29, 30 BGH, Beschluss vom 14.01.2016 – I ZB 56/14 .....	336
<b>Störerhaftung des Access-Providers</b> GG Art. 1 Abs. 1, Art. 2 Abs. 1, Art. 5 Abs. 1 S. 1, Art. 10 Abs. 1, Art. 12 Abs. 1, Art. 14 Abs. 1; EU-Grundrechtecharta Art. 7, Art. 8, Art. 11 Abs. 1, Art. 16, Art. 17 Abs. 2; InformationsgesellschaftsRL Art. 8 Abs. 3; DurchsetzungsRL Abs. 11 S. 3; UrhG §§ 85, 97 Abs. 1; TKG § 95 BGH, Urteil vom 26.11.2015 – I ZR 174/14 .....	341
<b>Kommentar von Linda Kuschel, LL.M.</b> .....	352
<b>GVR Tageszeitungen I</b> UrhG § 32 Abs. 2 S. 1 und Abs. 2 S. 2, § 36; ZPO § 287 Abs. 2 BGH, Urteil vom 21.05.2015 – I ZR 62/14 .....	354
<b>GVR Tageszeitungen II</b> UrhG § 32 BGH, Urteil vom 21.05.2015 – I ZR 39/14 .....	360
<b>OLG Frankfurt a. M.</b>	
<b>Wirksamkeit der im Rahmen eines Gewinnspiels im Internet eingeholten Einwilligung in die Telefonwerbung sowie in die Cookie-Nutzung</b> UWG 2008 § 7 Abs. 2 Nr. 2; UKlaG §§ 1, 3; BGB § 307; BDSG §§ 4 a, 28 Abs. 3a S. 2; TMG §§ 13 Abs. 2, 15 Abs. 3 OLG Frankfurt a. M., Urteil vom 17.12.2015 – 6 U 30/15 .....	364
<b>Wettbewerbsverhältnis zwischen Elektroinstallationsunternehmen und Stromnetzbetreiber, Absatzförderungszusammenhang</b> UWG 2008 § 2 Abs. 1 Nr. 1 OLG Frankfurt a. M., Beschluss vom 15.12.2015 – 6 W 95/15 .....	367

**Rechtsmissbräuen bei Verfolgung gleichlautender Unterlassungsansprüche verschiedener Gläubiger durch einen Rechtsanwalt?**

UWG 2008 § 8 Abs. 4

OLG Frankfurt a. M., Beschluss vom 01.12.2015 – 6 W 96/15 .....

368

**Umfang des nationalen Bekanntheitsschutzes einer Gemeinschaftsmarke für Schokoriegel**

GMV Art. 9 Abs. 1 S. 2 lit. c)

OLG Frankfurt a. M., Urteil vom 17.09.2015 – 6 U 148/14 .....

370

**OLG Bamberg**

**Grobe Fahrlässigkeit in der Kaskoversicherung**

UWG 2008 § 5

OLG Bamberg, Urteil vom 23.09.2015 – 3 U 77/15 .....

373

**OLG Düsseldorf**

**Markenmäßige Benutzung durch Verwendung einer Individualmarke als Gütezeichen?**

GMV Art. 9 Abs. 1, Art. 15 Abs. 1

OLG Düsseldorf, Beschluss vom 15.12.2015 – I-20 U 222/14 .....

374

**OLG Köln**

**Klemmköpfe**

UWG 2008 § 4 Nr. 9 a

OLG Köln, Urteil vom 30.10.2015 – 6 U 84/15 .....

376

**OLG Koblenz**

**Gesundheitsbezogene Angaben für Mineralwasser**

VO (EG) Nr. 1924/2006/EG (HCV) Art. 10; UWG 2008 § 4 Nr. 11

OLG Koblenz, Urteil vom 02.12.2015 – 9 U 616/15 .....

380

**OLG München**

**Kryolipolyse**

UWG 2008 §§ 3 Abs. 1, 5 Abs. 1 S. 2 Nr. 1, 8 Abs. 1, Abs. 3 Nr. 2

OLG München, Urteil vom 14.01.2016 – 29 U 2609/15 .....

383

**Loud – Zur sekundären Darlegungslast in**

**Filesharing-Fällen**

UrhG § 97 Abs. 1, Abs. 2; UrhG a. F. § 97a Abs. 2

OLG München, Urteil vom 14.01.2016 – 29 U 2593/15 .....

385

**KG**

**Werbung für heilende Wirkungen der Osteopathie**

UWG 2008 § 4 Nr. 11, § 5 Abs. 1 S. 2 Nr. 1, § 8 Abs. 1 S. 1;

HWG § 3 S. 1, S. 2; GVg § 184

KG, Urteil vom 19.06.2015 – 5 U 120/13 .....

389

**Irreführende Werbung mit der Dauerhaftigkeit**

**eines Therapieerfolges für Cellulite-Behandlungen**

UWG 2008 §§ 4 Nr. 11, 5 Abs. 1 S. 2 Nr. 1;

HWG § 3 S. 2 Nr. 1

KG, Urteil vom 27.11.2015 – 5 U 20/14 .....

392

**OLG Zweibrücken**

**Recherchepflichten nach Abgabe einer Unterlassungserklärung**

BGB § 339

OLG Zweibrücken, Urteil vom 19.11.2015 – 4 U 120/14 .....

396

**Beurteilung freier oder unfreier Bearbeitung bei Musikwerken und eigene Sachkunde des Gerichts**

UrhG §§ 3, 24

OLG Zweibrücken, Urteil vom 19.11.2015 – 4 U 186/14 .....

397

**LG Gießen**

**Rohrreinigung**

UWG 2008 § 3, § 5 Abs. 1 S. 2 Nr. 3, § 5 a Abs. 2, Abs. 3 Nr. 2

LG Gießen, Urteil vom 18.09.2015 – 6 O 54/14 .....

400

**LG Frankfurt a. M.**

**Theorie in einer Woche**

UWG 2008 §§ 4 Nr. 11, 5; HFeiertagsG § 6 Abs. 1

LG Frankfurt a. M., Urteil vom 02.09.2015 – 3-08 O 38/15 .....

402

**LEITSÄTZE .....**

405

**BUCHBESPRECHUNG**

**RA Dr. Simon Apel, Mannheim**

Teplitzky, Otto: Wettbewerbsrechtliche Ansprüche

und Verfahren .....

406



## BEITRÄGE

<b>Rolf Majcen:</b> Kreditfonds: Schnelles Wachstum im dichter werdenden regulatorischen Umfeld	55
<b>Martin Knoll:</b> Datenbereitstellungsdienste nach MiFID II	62
<b>Florian Linder/Karl Wörle:</b> Kommissionsvorschlag für ein europäisches Einlagenversicherungssystem	67

## JUDIKATUR

### EuGH

#### »UNIONSRECHT

Devisengeschäfte im Zusammenhang mit Darlehen keine Wertpapierdienstleistung	70
--	----

### VfGH

#### »FINANZMARKTRECHT

VfGH: Zurückweisung eines Gerichtsantrags auf Aufhebung von Bestimmungen des BaSAG	71
--	----

### VwGH

#### »BÖRSERECHT

VwGH: Gültige Bestellung eines verantwortlichen Beauftragten nach BörseG (Verweis auf Blankettstrafnorm)	73
--	----

#### »BANKRECHT

VwGH: Unterlassene Meldung vor indirektem Erwerb der qualifizierten Beteiligung an einer Bank	75
---	----

VwGH: Kein entschuldbarer Rechtsirrtum bei unterlassener Meldung vor indirektem Erwerb der qualifizierten Beteiligung an einer Bank	76
---	----

### OGH

#### »VERSICHERUNGSRECHT

<b>Michael Gruber:</b> Versicherungsrechtliche Entscheidungen des OGH	77
---	----

## INHALTSVERZEICHNIS

## » WERTPAPIERRECHT

Anlageberatung: Zurechnung der Tätigkeit eines Wertpapierdienstleistungsunternehmens (wirtschaftliche Nahebeziehung)	82
Verjährung: Gehörige Fortsetzung des Verfahrens liegt vor, wenn der Kläger keine ungewöhnliche Untätigkeit an den Tag legt	83

## » BANKRECHT

Unzulässige AGB beim Onlinebanking	84
------------------------------------	----

## BVwG

## » BANKRECHT

BVwG: Keine aW gegen Auftrag nach § 22d FMABG (unerlaubtes Einlagengeschäft)	88
BVwG zu § 20 BWG (verspätete Meldung des Erwerbs; Verstoß gegen Doppelbestrafungsverbot)	90
BVwG: Strafen wegen verspäteter Vorlage eines Jahresabschlusses durch Kreditinstitut	95

## » WERTPAPIERRECHT

BVwG: Aufhebung einer Strafe wegen unerlaubter „Annahme und Übermittlung“	95
BVwG zur unerlaubten Portfolioverwaltung	96

## AKTUELLES

## » UNIONSRECHT

<b>Susanne Riesenfelder/Christoph Johler:</b> „Product Oversight and Governance Arrangements“-Leitlinien der EBA	96
<b>Mona Philomena Ladler:</b> Durchführungsrichtlinie zur MAR über Whistleblowing-Systeme	98
<b>Nicolas Raschauer:</b> Mehrere neue EU-Rechtsakte im ABl kundgemacht	99

## » FINANZMARKTRECHT

<b>Nicolas Raschauer:</b> Änderung der GewO im BGBI	100
<b>Nicolas Raschauer:</b> Novelle zu BörseG und AIFMG im BGBI	101

## » STEUERRECHT

<b>Nicolas Raschauer:</b> Erlass des BMF für Meldungen von Kapitalabflüssen veröffentlicht	101
--	-----

## » BANKRECHT

<b>Nicolas Raschauer:</b> Umsetzungsmaßnahmen zum Einheitlichen Abwicklungsmechanismus im BGBI	101
<b>Nicolas Raschauer:</b> Kapitalpuffer-Verordnung der FMA im BGBI	102



---

**ZIK AKTUELL** 1

---

**BEITRÄGE**

---

<b>Bettina Nunner-Krautgasser:</b> Sicherungsrechte an freigegebenem Vermögen und Berücksichtigung bei Verteilungen	2
<b>Maria Posani:</b> Der Einfluss von Obliegenheitsverletzungen auf Billigkeitsentscheidungen im Abschöpfungsverfahren	6
<b>Birgit Schneider:</b> 100%-Quote und Abschöpfungsverfahren	9
<b>Stefan Piringer/Wilhelm Deutschmann:</b> Die Haftung des jahresabschlussstellenden Wirtschaftstreuhänders für Insolvenzverschleppungsschäden	13
<b>Otto Zotter:</b> Insolvenzstatistik 2015 für Österreich	17

---

**ZIK PRAXIS**

---

<b>Franz Mohr:</b> GGN 2015 – Änderungen bei den Rechtsmittelgebühren im Insolvenzverfahren	19
---	----

---

**FACHLITERATUR** 21

---

**JUDIKATUR**

---

Antrag auf Verwalterenthebung: Legitimation/Verwalterbefugnisse	24
Behandlung der Geltendmachung eines ausländischen Insolvenzverfahrens im Prozess	24
Unterhaltspflicht, Zahlungsplan und Unterhaltsvorschuss	24
Bekämpfung der Schlussrechnung/Versicherungsvertrag und Bezugsrecht Dritter	25
Eröffnungsverfahren: Bescheinigung auch durch Rückstandsausweis im PDF-Format	26
Eröffnungsbeschluss: Rekurs eines Insolvenzgläubigers/Eröffnungsvoraussetzungen	26
Amtshaftung wegen Verzögerung beim Abschluss des Eröffnungsverfahrens	27
Keine Aufhebung der Postsperre bei Malversationen des Schuldners	27
Keine Bekämpfung der Verweigerung einer Freigabe von Massesachen durch die Schuldnerin	28
Zur angeblichen Sittenwidrigkeit von Liegenschafts Kaufverträgen im Konkurs	28
Zum Ausgleichsanspruch des Handelsvertreters nach Übergang des Kundenstammes des insolventen Geschäftsherren	29
Sanierungsplan: Sicherstellung bestrittener Forderungen/Versagungsgründe	29
Berücksichtigung nur des Ausfalls bei Absonderungsrecht auf freigegebener Liegenschaft	30
Abschöpfungsverfahren: Beachtung von Obliegenheitsverletzungen iZm der Restschuldbefreiung	32
Zur Inlandszuständigkeit bei Registersitz in einem anderen Mitgliedstaat	34

---

Zur (Un-)Anfechtbarkeit grenzüberschreitender Zahlungen	35
Streit zwischen Gesellschaftern und Gesellschaftsinsolvenz	38
„Stehenlassen“ von Entgeltansprüchen und Kriterien für den Fremdvergleich	38
Kein Insolvenz-Entgelt bei schuldhaft unterbliebener Forderungsanmeldung	38
Pflicht des Treugebers zur Übernahme des Geschäftsanteils an einer insolventen Gesellschaft	39
Haftung eines GmbH-Geschäftsführers bei betrügerischer Krida	39
Auch ein „Strohmann“ haftet als GmbH-Geschäftsführer	39
Zur Übertragung einer Höchstbetragshypothek	40
Anwaltshaftung bei vermeidbarem Verlust eines Prozesses gegen die Entschädigungseinrichtung für Anleger	40

**Herausgeber:**

Univ.-Prof. Dr. Andreas Konecny  
Abt. Leiter Dr. Franz Mohr (BMJ)  
RA Dr. Stephan Riel  
Mag. Otto Zotter (KSV1870)

**Schriftleitung:**

Univ.-Prof. Dr. Andreas Konecny

**Beirat:**

WP/StB Dr. Alfred Brogyányi  
RA Univ.-Doz. Dr. Herbert Fink  
Dr. Erhard Grossnigg  
RA Dr. Herbert Hochegger  
RA Dr. Alexander Isola

RA Dr. Johannes Jaksch

Dr. Hans-Georg Kantner (KSV1870)  
RA Dr. Norbert Kosch  
RA Dr. Herbert Matzunski  
o.Univ.-Prof. Dkfm. Dr. Josef Mugler  
RA Dr. Gunther Nagele  
Univ.-Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser  
RA Dr. Wolfgang Putz  
o.Univ.-Prof. Dr. Walter H. Rechberger  
RA Dr. Peter Schulyok  
RA Univ.-Prof. Dr. Hubertus Schumacher  
Dr. Hannes Seiser (LG Innsbruck)  
Prof. Dr. Heinz Vallender (AG Köln)  
RA Dr. Karl Ludwig Vavrovsky  
Min.-Rat Dr. Klaus Wimmer (dBMJ)

**Lektorat & Autorenbetreuung:**

Mag. Katharina Bacher  
1030 Wien, Marxergasse 25  
Tel. +43-1-534 52-1552  
E-Mail: katharina.bacher@lexisnexis.at

**Abonnentenservice:**

Tel. +43-1-534 52-0, Fax DW 141  
E-Mail: kundenservice@lexisnexis.at

**Anzeigen & Mediadaten:**

Alexander Mayr  
Tel. +43-1-534 52-1116, Fax DW 144  
E-Mail: anzeigen@lexisnexis.at  
<http://lesen.lexisnexis.at/zs/zik/mediadaten.html>

**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 RELX Group, deren Legal Division weltweit unter dem Namen LexisNexis firmiert. | Blattlinie: Rechtsinformation und Wirtschaftsinformation; aktuelle rechtliche Neuerungen | Geschäftsführung: Alberto Sanz de Lama | Unbeschränkt haftender 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.: RELX Group plc, 1-3 Strand (<http://www.relxgroup.com/aboutus/Pages/Home.aspx>), London WC2N 5JR (50 %), Reed Elsevier Holdings Ltd., 1-3 Strand, London WC2N 5JR (50 %) | Gesellschafter der RELX Group plc: RELX PLC (52,9 %), RELX NV (47,1 %) | Gesellschafter der RELX PLC: mehr als 75 % im Streubesitz | Gesellschafter der RELX NV: mehr als 75 % im Streubesitz | Gesellschafter der Reed Elsevier Holdings Ltd.: RELX Group plc (100 %) | Redaktion: Marxergasse 25, 1030 Wien

Derzeit gilt Anzeigenpreisliste Stand 2016 | Verlags- und Herstellungsort: Wien | Die Zeitschrift erscheint 6-mal jährlich | Einzelheftpreis 2016: € 36; Jahresabonnement 2016: € 209 (für KSV-Mitglieder € 178) inkl. MwSt bei Vorauszahlung; Preisänderungen vorbehalten | Bankverbindung: Bank Austria, IBAN: AT841200050423468600, BIC: BKAUATWW | Abbestellungen sind nur zum Jahreschluss möglich, wenn sie bis spätestens 30.11. schriftlich einlangen | Druck: Prime Rate GmbH, Megyeri út 53 H – 1044 Budapest.

**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 persön-

lichen und sonstigen eigenen Gebrauch dürfen nur von einzelnen Beiträgen oder Teilen daraus als Einzelkopie hergestellt werden. Unbeschadet des § 37a UrhG räumt der Autor mit der Einreichung seines Manuskriptes 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.

Beiträge, die ausschließlich online erscheinen, werden derzeit wie Beiträge, die im Printheft publiziert werden, abgerechnet. Der Verlag behält sich vor, das Abrechnungsmodell für reine Online-Publikationen, die ab 2016 eingereicht werden, umzustellen. | ISSN: 1024-6096

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

**Richtlinien für Autoren:**

- Manuskripte übermitteln Sie bitte an die E-Mail-Adresse [ZIK.Zeitschrift@lexisnexis.at](mailto:ZIK.Zeitschrift@lexisnexis.at).
- Wir ersuchen um Verwendung gängiger juristischer Zitier- und Abkürzungsregeln.
- Manuskripte sind möglichst unter Verwendung der dekadischen Gliederung zu erstellen und sollten nicht mehr als 3 Gliederungsebenen umfassen.
- Die Beiträge sollen eine Länge von nicht mehr als 25.000 Zeichen (exkl. Leerzeichen, inkl. Fußnoten) aufweisen. Überschreitet das Manuskript diese Länge, sind die Herausgeber berechtigt, um eine Kürzung der Beiträge zu ersuchen.
- Jeder Beitrag wird einem externen Begutachtungsverfahren unterzogen, das über seine Veröffentlichung entscheidet. Der Verfasser wird schriftlich informiert, ob der Beitrag zur Publikation angenommen wurde.
- Die Richtlinien für das Verfassen von Zeitschriftenbeiträgen finden Sie in ausführlicher Form unter <http://zik.lexisnexis.at>.

**Wirtschaftsrecht**

**Die Woche im Blick**

**Entscheidungen**

**EuGH:** Zur Überprüfung der Missbräuchlichkeit einer Klausel im Rahmen des Verfahrens zur Vollstreckung des Mahnbescheids von Amts wegen (18.2.2016 – Rs. C-49/14)  
**BGH:** Gestaltung von Widerrufsinformationen bei Verbraucherdarlehensverträgen (23.2.2016 – XI ZR 549/14 und XI ZR 101/15)  
**BGH:** Formulklauseln über Abzugsbeträge bei Förderdarlehen (KfW-Darlehen) (16.2.2016 – XI ZR 454/14; XI ZR 63/15, XI ZR 73/15; XI ZR 96/15)  
**BGH:** Keine Gläubigerbenachteiligung durch mittelbare Zuwendung bei vollem Ausgleich des Vermögensverlustes (28.1.2016 – IX ZR 185/13)  
**BGH:** Unwirksame Vertragsanpassungsklausel in AGB von Normsonderkundenverträgen eines Gasversorgungsunternehmens (9.12.2015 – VIII ZR 349/14)  
**BGH:** Anwendbarkeit der Unklarheitenregel des § 305c Abs. 2 BGB (20.1.2016 – VIII ZR 152/15)  
**BGH:** Flugpreisdarstellung im elektronischen Buchungssystem als Wettbewerbsverstoß – Buchungssystem II (30.7.2015 – I ZR 29/12)  
**BGH:** Luftfahrtunternehmen dürfen Zahlung des Flugpreises bei Buchung verlangen (16.2.2016 – X ZR 97/14, X ZR 98/14, X ZR 5/15)  
**OLG Düsseldorf:** Vertretung einer – aufgelösten – GmbH & Co. KG in der Liquidation (28.1.2016 – I-3 Wx 21/15)

**Aufsatz**

**Dr. Dagmar Waldzus, LL.M. (NYU), RAin**

**Compliance im Franchising: Darf's ein bisschen mehr sein? – Neue Herausforderungen für Franchisesysteme im Licht aktueller Rechtsprechung**

Im Franchising wird der Begriff „Compliance“ zuallererst mit der Einhaltung der Systemvorgaben durch die Franchisepartner assoziiert. Diese sind „compliant“, wenn die im Betriebshandbuch definierten Standards gewährleistet und die im Vertrag vorgesehenen Pflichten erfüllt werden. Wird ein Franchisepartner hinsichtlich der Führung seines Betriebs „out of compliance“ gesetzt, drohen Sanktionen bis hin zur Kündigung des Vertragsverhältnisses durch den Franchisegeber. Der Beitrag beleuchtet die mit Blick auf Compliance neuralgischen Aspekte einer Franchisepartnerschaft in ihren verschiedenen Phasen vor dem Hintergrund aktueller Rechtsprechung.

**Entscheidungen**

**BGH:** Stellen von Vertragsbedingungen (20.1.2016 – VIII ZR 26/15)  
**BGH:** Treuhandtätigkeit als Unternehmensgegenstand einer Rechtsanwalts-gesellschaft (30.7.2015 – I ZR 18/14)  
**OLG München:** Vertretung der extern verwalteten Investment-KG durch ihre Komplementärin (29.10.2015 – 23 U 2093/15 – dazu BB-Kommentar von **Dr. Alexander Kessler, LL.M., RA**)

**Aktuelle Veranstaltung 2016**

**Deutsche Compliance Konferenz**

Compliance der Zukunft – Die richtungweisende Konferenz für alle Compliance-Verantwortliche  
 28.–29.04.2016, Hotel Scandic, Berlin  
 Infos und Anmeldung: [www.deutsche-compliance-konferenz.de](http://www.deutsche-compliance-konferenz.de)

**Steuerrecht**

**Die Woche im Blick**

**Entscheidungen**

**GA Bot:** Zur Vorlage des Niedersächsischen FG bezüglich der rückwirkenden Rechnungsberichtigung (17.2.2016 – C-518/14)  
**BFH:** Zeitliche Grenzen für die Ausübung oder Änderung von Antrags- oder Wahlrechten (27.10.2015 – X R 44/13)  
**BFH:** Widerstreitende Steuerfestsetzungen – § 174 Abs. 4 AO (19.8.2015 – X R 50/13)  
**BFH:** Hochzeits- und Trauerredner kann ausübender Künstler sein (3.12.2015 – V R 61/14)  
**BFH:** Berücksichtigung von Einkommensteuerschulden als Nachlassverbindlichkeiten im Falle einer Steuerhinterziehung (28.10.15 – II R 46/13)  
**FG Köln:** Beteiligungsverlust als Werbungskosten des Arbeitnehmers absetzbar (21.10.2016 – 14 K 2767/12)

**Aufsätze**

**Prof. Dr. Swen O. Bäuml, StB/Wirtschaftsjurist, und Dipl.-Kffr. Anette Hiedewohl, StBin**

**Das neue Erbschaftsteuerrecht rückt näher – eine Analyse aus Sicht der Praxis**

Die Umsetzungsfrist des BVerfG zur verfassungskonformen Ausgestaltung der Betriebsvermögensbegünstigungen in den §§ 13, 13b ErbStG läuft am 30.6.2016 ab. Der Regierungsentwurf ist weitgehend finalisiert. Die Praxis der Unternehmensnachfolgeplanung muss sich rechtzeitig auf die neue Gesetzesfassung einstellen. Der vorliegende Aufsatz unterzieht daher den Regierungsentwurf einer kritischen Analyse und legt den Fokus darauf, ob die Vorgaben des BVerfG erfüllt werden und wie praxistauglich die Lösung des Gesetzgebers tatsächlich ist.

**Dirk Beyer, RA/FAStR**

**Ausschluss der Unternehmensgeldbuße gem. § 30 OWiG bei steuerlichen Selbstanzeigen und in anderen Fällen**

In der Praxis der Steuerfandung wird das Instrument der Unternehmensgeldbuße immer beliebter. Eine individuelle Verantwortlichkeit muss nicht nachgewiesen werden. Verlockend erscheint auch der auf bis zu 10 Mio. Euro gestiegene Bußgeldrahmen bei Vorsatz (§ 30 Abs. 2 Nr. 1 OWiG). Für betroffene Unternehmen kann die Geldbuße im Einzelfall ein Lösungsweg zur Gesamtbereinigung bei vielfältigen Ermittlungsverfahren gegen die Unternehmensleitung sein. Unternehmen sollten aber auch wissen, in welchen Fällen eine solche ungebetene Geldbuße nicht (zusätzlich) verhängt werden darf.

**Entscheidungen**

**BFH:** Organschaft mit Tochterpersonengesellschaft – teleologische Extension (2.12.2015 – V R 25/13 – dazu BB-Kommentar von **Dr. Bastian Liegemann, RA/StB**)  
**BFH:** Vereinbarkeit der Pauschalbesteuerung gemäß § 6 InvStG mit dem Unionsrecht (17.11.2015 – VIII R 27/12)

**Aktuelle Veranstaltung 2016**

**Jahrestagung**

**Internationale Vermögensnachfolge- und -steuerplanung**

12.4.2016, dfv Mediengruppe, Frankfurt am Main  
 Weitere Infos und Anmeldung: <http://veranstaltungen.ruw.de/ivs>



## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

#### Rechnungslegung

**ESMA:** Stellungnahme zu ED/2015/9

**BT:** Änderung der handelsrechtlichen Vorschriften zur Berechnung der Pensionsrückstellungen

**DRSC:** Stellungnahme zum IASB-Entwurf ED/2015/8

**DRSC:** Bekanntmachung der Standards DRS 22, 23, 24

**DStV:** Zu erwartende neue Übergangsregelung für die Gewinnrealisierung bei Abschlagszahlungen

#### Wirtschaftsprüfung

**FEE:** Stellungnahme zu ED/2015/8

**DStV:** Forderung nach klaren Rechtsbegriffen im HGB – Stellungnahme zum AREG-RegE

**IDW:** IDW EPS 970 n. F. – Sonstige betriebswirtschaftliche Prüfungen und ähnliche Leistungen im Zusammenhang mit energierechtlichen Vorschriften

**IDW:** Stellungnahme zur Ausrichtung des IAESB

**IDW:** Stellungnahme zur Novellierung des Niedersächsischen Kommunalverfassungsgesetzes

**WPK:** Studienführer Wirtschaftsprüfung Sommersemester 2016

### Aufsatz

**Dr. Martin Bünning, RA/StB, und Thomas Stoll, RA**

#### Bildung und Auflösung von Kapitalrücklagen bei bestehenden Gewinnabführungsverträgen

Im Schrifttum ist die Frage, wie Zuzahlungen in die Kapitalrücklage nach § 272 Abs. 2 Nr. 4 HGB bei bestehenden Gewinnabführungsverträgen an den Erbringer der Zuzahlung zurückgezahlt werden können, nach wie vor strittig. Die Frage ist von großer praktischer Bedeutung, weil sie sich auf die ordnungsgemäße Durchführung der Gewinnabführung bzw. der Verlustübernahme auswirkt. Bei nicht ordnungsgemäßer Ermittlung des abzuführenden Gewinns bzw. des zu übernehmenden Verlusts droht auch bei ordnungsgemäßer Feststellung des Jahresabschlusses weiterhin die Inanspruchnahme der jeweils verpflichteten Partei. Darüber hinaus droht die ertragsteuerliche Organschaft zu scheitern. In dem Beitrag wird untersucht, ob für die Abführung von aufgelösten vertraglichen Kapitalrücklagen eine gesetzliche Grundlage und auch eine praktische Notwendigkeit bestehen.

### Entscheidung

**FG Münster:** Bildung eines passiven RAP bezüglich öffentlicher Zuschüsse für geleaste Fahrzeuge

(15.12.2015 – 10 K 516/14 K, G – dazu BB-Kommentar von

**Dr. Florian Kleinmanns, StB/RA/FAStR)**

553

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BAG:** Altersdiskriminierung bei Einkommenssicherung (18.2.2016 – 6 AZR 700/14)

**BAG:** Abwicklungsvertrag – Schriftformerfordernis für die Erklärung des vorzeitigen Ausscheidens (17.12.2015 – 6 AZR 709/14)

**BAG:** Anpassungsprüfungsstichtag bei Betriebsrentenanpassung (8.12.2015 – 3 AZR 475/14)

**BAG:** Angemessenheit eines Nachtarbeitszuschlags bei dauerhafter Nachtarbeit (9.12.2015 – 10 AZR 423/14)

**BAG:** Gleichbehandlung Arbeiter und Angestellte bei betrieblicher Altersversorgung (10.11.2015 – 3 AZR 575/14)

### Aufsatz

**Dr. Andreas Schönhöft, RA/FAArbR/FAStR, und**

**Nabil Oelze, LL.M., RA**

#### Der gewillkürte Gemeinschaftsbetrieb – Möglichkeiten des drittbezogenen Personaleinsatzes unter Beteiligung einer Personalführungsgesellschaft

Nach Jahren der exzessiven Nutzung von Arbeitnehmerüberlassung als personalpolitisches Element in der unternehmerischen Personalplanung und einer bereits vorgenommenen Überarbeitung des AÜG in 2011 steht nunmehr die zweite große Novellierung des AÜG und damit eine weitere Verschärfung der gesetzlichen Vorgaben des Fremdpersonaleinsatzes bevor. Hervorzuheben ist hier insbesondere die geplante Einführung einer maximalen Entleihdauer von 18 Monaten, die geplante ausnahmslose Einführung des „Equal-pay-Grundsatzes“ nach neunmonatigem Personaleinsatz und der Wegfall der sog. Vorratserlaubnis. Der Einsatz der Leiharbeit als Mittel der Personalkostenreduzierung und als Instrument des flexiblen Personaleinsatzes wird damit erheblich eingeschränkt. Insbesondere bei Unternehmen mit langer Einarbeitungs- oder Anlernzeit verliert die Arbeitnehmerüberlassung damit erheblich an Attraktivität. Auch die mit der zunehmenden Regulierung des AÜG von Unternehmen vermehrt genutzten Werk- und Dienstverträge haben sich nicht erst seit der publikumsträchtigen Entscheidung des LAG Baden-Württemberg aus dem Jahre 2013 als schwierige Alternative für einen längerfristig geplanten On-Site-Personaleinsatz gezeigt. Wurde der Gemeinschaftsbetrieb bis jetzt nur vereinzelt als Alternative zum drittbezogenen Personaleinsatz in Erwägung gezogen, so hat er im Lichte der zu erwartenden Gesetzesnovellierungen an Aktualität gewonnen. Der Beitrag zeigt die Möglichkeiten des gewillkürten Gemeinschaftsbetriebs als Gestaltungsmittel im drittbezogenen Personaleinsatz.

555

### Entscheidung

**BAG:** Bindung des Betriebserwerbers an dynamische Bezugnahme-klausel auf Tarifverträge nach Betriebsübergang

(17.6.2015 – 4 AZR 61/14 (A) – dazu BB-Kommentar von

**Dr. Patrick Flockenhaus, LL.M., RA)**

563

565

570

## Die Erste Seite

**Gerhard Steiner**

**Common Reporting Standard (CRS) – ein „Informationsaustausch-Tsunami“ mit Folgen**

**Jobs**

**Impressum/Vorschau**

I

VII

VIII

## Wirtschaftsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BVerfG:** Ausschluss juristischer Personen vom Amt des Insolvenzverwalters ist verfassungsgemäß (12.1.2016 – 1 BvR 3102/13)

**BGH:** Subjektive Voraussetzungen der Vorsatzanfechtung (21.1.2016 – IX ZR 84/13)

**BGH:** Bestätigung eines anfechtbaren Rechtsgeschäfts (4.12.2015 – V ZR 142/14)

**BGH:** Zum Stellen von Vertragsbedingungen (20.1.2016 – VIII ZR 26/15)

**OLG Düsseldorf:** Höhe der anwaltlichen Vergütung im Spruchverfahren (2.11.2015 – I-26 W 7/15, [AktE])

#### Aufsätze

**Dr. Nadja Kaeding**

#### Die Inhaltskontrolle von Geschäftsbedingungen im unternehmerischen Geschäftsverkehr

Im Jahr 2014 entschied der BGH, dass AGB-Klauseln im Verkehr zwischen Unternehmen (B2B-Verkehr) nach anderen Maßstäben zu beurteilen sind als die gleichen Klauseln in AGB mit Verbrauchern (B2C-Verkehr). Für die herrschende Meinung ist das ein Bruch mit der Auffassung, dass im Rahmen von § 307 BGB gleiche Maßstäbe für Unternehmen und Verbraucher gelten. Es könnte eine Wende in der Rechtsprechung bedeuten, wie sie von Teilen der Literatur vehement gefordert wird.

**Dr. Carsten Schucht, RA**

#### Rechtsfallen im Produktrecht

Produktrecht spielt eine herausragende Rolle für alle Unternehmen, die Waren als Hersteller produzieren, als Einführer in die EU bzw. den EWR importieren, auf dem Markt bereitstellen oder auch (wesentlich) verändern. Weil Produktrecht eine Querschnittsmaterie ist, gibt es naturgemäß Interdependenzen innerhalb einer Vielzahl von Teilmaterien, die zwar praktisch wichtig, unternehmensintern, aber mangels Kenntnis ihrer Bedeutung vielfach nicht handlungsleitend sind. Mit dem Beitrag soll das Wissen um die produktrechtlichen Schnittstellen gefördert werden, indem typische Fehlvorstellungen aus der Praxis aufs Tapet gebracht und deren Ursachen analysiert werden.

**Dr. Thyl N. Haßler, LL.M., RA, Maître en droit**

#### Der vakante Aufsichtsratsvorsitz im Licht von § 80 AktG

Gem. § 80 Abs. 1 AktG sind auf allen Geschäftsbriefen einer Aktiengesellschaft, die an einen bestimmten Empfänger gerichtet werden, die Namensangaben sämtlicher Mitglieder des Vorstands und des Vorsitzenden des Aufsichtsrats, die Angabe des Sitzes der Gesellschaft (d.h. der Satzungssitz i.S.v. § 5 Abs. 1 AktG), die Rechtsform, das Registergericht und die Registernummer zu machen. Weitgehend ungeklärt von der Rechtsprechung und aktienrechtlichen Literatur ist die Frage der Auswirkungen der (temporären) Vakanz des Aufsichtsratsvorsitzes auf die gem. § 80 Abs. 1 AktG erforderlichen Angaben auf Geschäftsbriefen einer Aktiengesellschaft. Der Beitrag erörtert diese Problematik sowie Lösungsvorschläge.

#### Entscheidung

**BGH:** Herabsetzung der Vorstandsbezüge wegen Verschlechterung der Lage der Gesellschaft (27.10.2015 – II ZR 296/14)

## Steuerrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BFH:** Werbungskostenabzugsverbot nach § 20 Abs. 9 S. 1 EStG für Aufwendungen im Jahr 2009 (9.6.2015 – VIII R 12/14)

**BFH:** Tilgung der Kaufpreisverpflichtung eines Neugeschäfters aus künftigen Gewinnen der Gesellschaft (27.10.2015 – VIII R 47/12)

**BFH:** Kein Lohn durch eigene Berufshaftpflichtversicherung einer Rechtsanwalts-GmbH (19.11.2015 – VI R 74/14)

**BFH:** Kein Lohn durch Betriebshaftpflichtversicherung eines Krankenhauses (19.11.2015 – VI R 47/14)

**BFH:** Steuersatz bei Überlassung digitaler oder elektronischer Sprachwerke im Sinne des UrhG (3.12.2015 – V R 43/13)

**BFH:** Überlassung von Inventar eines Pflegeheims als Nebenleistung (11.11.2015 – V R 37/14)

450 **BFH:** Grunderwerbsteuerbefreiung für Erwerb von Miteigentumsanteilen von Geschwistern aufgrund interpolierender Betrachtung von § 3 Nr. 6 und § 3 Nr. 2 S. 1 GrEStG (16.12.2015 – II R 49/14)

**BFH:** Verjährungshemmende Wirkung einer Steuerfahndungsprüfung (17.12.2015 – V R 58/14)

**BFH:** Ist die Zinsschranke verfassungswidrig? (14.10.2015 – I R 20/15)

**Schleswig-Holsteinisches FG:** Verpflichtung des Steuerberaters zur Datenüberlassung an das FA bei gekündigtem Mandat (10.12.2015 – 2 V 95/15)

#### Aufsätze

456

**Dr. Thomas A. Jesch, LL.M. Taxation (Georgetown), RA/FAStR, und Corinna Koch, RAin**

471

#### BB-Gesetzgebungs- und Rechtsprechungsreport zur Fondsregulierung 2015

Im Anschluss an den Gesetzgebungs- und Rechtsprechungsreport 2014 (vgl. *Jesch/Siemko*, BB 2014, 3075 ff.) fasst dieser Beitrag die Neuerungen im Bereich der Fondsregulierung und des Investmentsteuerrechts aus dem Jahr 2015 zusammen. Die Diskussion um originäre Kreditfonds hat nicht nur aufsichtsrechtliche Fragestellungen an der Schnittstelle von KAGB und KWG aufgeworfen – auch die steuerliche Einordnung des Themas hat Klärungsbedarf erzeugt. Insbesondere die diskutierte Reform des Investmentsteuergesetzes verspricht für 2016 einen potentiellen Systemwechsel abseits von Detailfragen.

461

Dipl.-Kfm. **Stefan Kochs**, StB, und **Patrick Seroin**, Avocat

477

#### Das Zusatzabkommen zum DBA Deutschland-Frankreich

Aufgrund der inkongruenten Behandlung von Personengesellschaftsanteilen in Deutschland und Frankreich können die im Zusatzabkommen zum Doppelbesteuerungsabkommen zwischen Deutschland und Frankreich vorgesehenen Änderungen zu Qualifikationskonflikten führen. Eine Lösung kann möglicherweise in der OECD-Musterkommentierung gefunden werden, der auch die deutsche Finanzverwaltung folgt.

#### Entscheidungen

**BFH:** Zur Beseitigung der Gefährdung des Steueraufkommens bei unberechtigtem Steuerausweis i.S.d. § 14c Abs. 2 UStG (16.9.2015 – XI R 47/13 – dazu BB-Kommentar von

481

**Dr. Stefan Rogge**, RA/StB)

463

**FG Münster:** Zur Absicht des kurzfristigen Eigenhandels bei Finanzunternehmen i.S.d. § 8b Abs. 7 S. 2 KStG (31.8.2015 – 9 K 27/12 K, G, F – dazu BB-Kommentar von

484

**Dr. Jens Escher**, LL.M., RA/StB/FAStR)

## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

#### Entscheidung

**BFH:** Erleichterung gewinnneutraler Realteilung – Aufgabe der bisherigen Rechtsprechung (17.9.2015 – III R 49/13)

#### Rechnungslegung

**EFRAG:** Stellungnahme zu ED/2015/11

**EFRAG:** Stellungnahme zu DI/2015/1

**EFRAG:** Anpassung an IFRS 10 und IFRS 28

**DRSC:** Bericht über die 46. Sitzung des IFRS-Fachausschusses am 8./9.2.2016 in Berlin

**DRSC:** Ergebnisse der FA-Sitzungen

**BT:** Änderung des Zinssatzes für Pensionsrückstellungen nach HGB

#### Wirtschaftsprüfung

**IPSASB:** Exposure Draft 61 „Amendments to Financial Reporting under the Cash Basis of Accounting“

**IESBA:** Exposure Draft „Langjährige Beziehungen zum Abschlussprüfungsmandanten“

**FEE:** Übernahme von IFRS 9

### Aufsätze

**Dr. Welf Müller, RA/WP/StB**

#### Bilanzierung des qualifizierten Rangrücktritts

Die jüngsten Urteile des BGH und des BFH zum qualifizierten Rangrücktritt haben die insolvenzrechtliche Problematik im Überschuldungsstatus geklärt und die steuerliche Behandlung zumindest teilweise gelöst. Sie werfen aber Grundsatzfragen in der Handels- und Steuerbilanz auf: Kann es in der Handelsbilanz – wie von der h.M. angenommen – bei einer Passivierung als Fremdkapital verbleiben oder ist unter bestimmten Voraussetzungen ein Ausweis unter einem Eigenkapitalposten geboten? Kann in der Steuerbilanz eine grundsätzlich als Gesellschaftereinlage qualifizierte Leistung, wie vom BFH angenommen, je nach Werthaltigkeit in eine erfolgsneutrale Einlage und einen erfolgswirksamen Ertrag aufgespalten werden? Diesen Fragen wird in dem Beitrag nachgegangen.

**Dr. Norbert Roß, WP/StB**

#### Ausweis unentgeltlicher Sachleistungen an Arbeitnehmer in der GuV im Lichte des Bilanzrichtlinie-Umsetzungsgesetzes

Es ist in der handelsrechtlichen Bilanzierungspraxis weit verbreitet, Sachleistungen an Arbeitnehmer als Personalaufwand i.H. der steuerlichen Sachbezugswerte zu erfassen. Dies erfordert zugleich eine neutralisierende Ertragsbuchung. Eine derartige Bilanzierungspraxis wirft die Frage auf, ob dieser Ertrag als Umsatzerlös i.S.d. § 277 Abs. 1 HGB zu behandeln ist. Während dies bislang nach wohl überwiegender Ansicht unzulässig war, hat die Neudefinition der Umsatzerlöse durch das Bilanzrichtlinie-Umsetzungsgesetz (BilRUG) hierüber eine Diskussion entfacht. Der Verf. zeigt auf, dass – wie bisher – ein Ausweis unter den sonstigen betrieblichen Erträgen vorzuziehen ist.

### Entscheidungen

**BFH:** Keine Einbringung gegen Gewährung von Gesellschaftsrechten, wenn Gegenwert des übertragenen Wirtschaftsguts allein dem Kapitalkonto II gutgeschrieben wird (29.7.2015 – IV R 15/14 – dazu BB-Kommentar von **Jens Thomas Otto, StB**) 497

**BMF:** Aufstockung von Investitionsabzugsbeträgen nach § 7g EStG i.d.F. des Unternehmenssteuerreformgesetzes 2008 in einem Folgejahr (15.1.2016 – IV C 6 – S 2139-b/13/10001 – dazu BB-Kommentar von **Stephan Abele, RA/StB**) 498

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

**BAG:** (Un)entgeltliche Leistung und Insolvenzanfechtung (17.12.2015 – 6 AZR 186/14)

**BAG:** Bindung einer familienrechtlichen Entscheidung zum Versorgungsausgleich (10.11.2015 – 3 AZR 813/14)

**BAG:** Betriebliche Übung auf Jubiläumsleistung (17.11.2015 – 9 AZR 547/14)

**BAG:** Befristete Übertragung einer höherwertigen Tätigkeit keine unangemessene Benachteiligung (7.10.2015 – 7 AZR 945/13)

**BAG:** Deutsche Gerichtsbarkeit bezüglich einer Befristungskontrolklage – Arbeitsverhältnis an einer Europäischen Schule (12.8.2015 – 7 AZR 930/11)

**BAG:** Gestaltungsspielraum der Tarifvertragsparteien für das Festlegen eines Ausgleichs von Erschwernissen (17.12.2015 – 6 AZR 768/14)

**LAG Berlin-Brandenburg:** Auswertung des Browserverlaufs des Dienst-PC ohne Zustimmung des Arbeitnehmers (14.1.2016 – 5 Sa 657/15)

### Aufsatz

**Prof. Dr. Cord Meyer, RA**

#### Die sozialrechtlichen Übergangsvorschriften im Gesetz zur Neuregelung des Rechts der Syndikusrechtsanwälte

Am 1.1.2016 ist das Gesetz zur Neuregelung des Rechts der Syndikusrechtsanwälte in Kraft getreten. Vorangegangen war ein Jahr intensiver Arbeit in den Fraktionen des Bundestages und in den beteiligten Ministerien. Insbesondere dem Engagement der Rechtspolitiker aller Parteien ist es zu verdanken, dass in der Endphase des Gesetzes noch einmal der Blick für die schutzwürdigen beruflichen wie sozialen Belange der bislang von der berufsständischen Versorgung erfassten lebensälteren Versicherten geschärft werden konnte. Denn mit der Vorschrift in § 231 Abs. 4 lit. d SGB VI wurde ein Anreiz für die Gesetzgeber in den Ländern bzw. die Versorgungswerke gesetzt, die Altersgrenze von 45 Jahren in den Satzungen aller Versorgungswerke der Rechtsanwälte aufzuheben. Auch hierdurch versucht der Gesetzgeber, den vom BSG selbst in seinen Urteilen vom 3.4.2014 angesprochenen Lebensentscheidungen der betroffenen Syndici noch stärker berufs- wie sozialpolitisch gerecht zu werden. Denn man stelle sich einmal vor, einem Beamten würde im Alter von 45 Jahren verkündet, dass seine Pensionsansprüche zukünftig begrenzt und daneben eine neue und andere Form der Altersversorgung aufzubauen ist, ohne dass diese beiden Systeme in ihren Wartezeiten und Ansprüchen miteinander koordiniert worden sind.

### Entscheidung

**BAG:** Außerordentliche Kündigung bei unerlaubter Herstellung digitaler Kopien am Arbeitsplatz (16.7.2015 – 2 AZR 85/15 – dazu BB-Kommentar von **Hans Georg Helwig, RA/FAArbR**) 505

## Die Erste Seite

**Annette Knoth, RAin/FAinArbR**

### Was kommt nach Safe Harbour und welche Rolle spielen die Betriebsräte?

**Impressum/Vorschau**

VIII

## StuB

## HOFFMANNS STREIFLICHTER

- 125 **Die Berichterstattung des Abschlussprüfers von „PIEs“**  
WP/StB Prof. Dr. Wolf-Dieter Hoffmann

## STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 127 **Strenge versus modifizierte Trennungstheorie bei teilentgeltlichen Übertragungen?**  
Anmerkungen zum Vorlagebeschluss des X. Senats vom 27. 10. 2015 - X R 28/12  
StB Dr. Michael Hoheisel und StB Dr. Michael Toppelhofer
- 132 **Übertragungsmöglichkeiten einer Rücklage nach § 6b EStG bei mehrstöckigen Personengesellschaften**  
Rücklage nach § 6b EStG im Gesamthandsvermögen  
Claudia Schmudlach
- 139 **Abfindungen an im Ausland tätige Arbeitnehmer**  
Die steuerliche Behandlung in Abhängigkeit von ihrem Abkommenscharakter  
StB Nina Bach
- 143 **Aktuelle Regulierungsdebatten auf nationaler, europäischer und internationaler Ebene**  
Überblick und Analyse einiger aktueller Novellen aus Sicht mittelständischer Unternehmen  
Marcus Bravidor, M.Sc.
- 148 **Doppelte Pflicht zur körperlichen Bestandsaufnahme aufgrund der Bildung eines Rumpfgeschäftsjahres?**  
Inventur im Vorratsvermögen  
WP/StB Christoph Hell, Prof. Dr. Andy Junker und WP/StB Matthias Schenkel

## PRAXISFÄLLE

- 152 **Latente Steuern bei Existenz steuerlicher Ausgleichsposten**  
WP/StB Prof. Dr. Peter Oser

## AKTUELL BERATEN

- 153 **BMF nimmt bei bestimmten Umwandlungen, Einbringungen, Überführungen und Übertragungen Inlandsfälle auf Antrag aus**  
StB Dr. Pia Dorfmueller

## KURZNACHRICHTEN

- 155 Keine Einbringung gegen Gewährung von Gesellschaftsrechten, wenn Gegenwert des übertragenen Wirtschaftsguts allein dem Kapitalkonto II gutgeschrieben wird
- 155 DRSC schlägt Änderungen des DRS 16 Zwischenberichterstattung vor (E-DRÄS 7)
- 156 Zeitpunkt der Gewinnrealisation bei Verkauf von Grundstücken bei noch zu erschließendem Baugebiet
- 157 Rückstellungen für Nachsorgeverpflichtungen
- 158 Verfassungsmäßigkeit der sog. Zinsschranke
- 158 Tilgung der Kaufpreisverpflichtung eines Neugesellschafters aus künftigen Gewinnen
- 158 Werbungskostenabzugsverbot nach § 20 Abs. 9 Satz 1 EStG für Aufwendungen im Jahr 2009, die im Zusammenhang mit vor 2009 zugeflossenen Kapitalerträgen stehen
- 159 Risikolebensversicherungsbeiträge keine Werbungskosten bei den Einkünften aus Vermietung und Verpachtung
- 159 Haushaltsnahe Dienstleistungen nach § 35a Abs. 2 Satz 1 EStG
- 160 Kein Arbeitslohn durch Betriebshaftpflichtversicherung eines Krankenhauses
- 161 Mittelbare Beteiligung, Werbungskosten des Arbeitnehmers aus Bürgschaftsverlusten
- 161 Erwerb von Miteigentumsanteilen von Geschwistern aufgrund interpolierender Betrachtung von § 3 Nr. 6 und § 3 Nr. 2 Satz 1 GrEStG
- 162 Steuerbefreiung für Vermietung und Verpachtung von Grundstücken
- 163 Umsatzsteuer-Umrechnungskurse für den Monat Januar 2016



Merksatz



Literatur



Weblink



Informationen



Audio



Siehe auch



Community



Quelle



Video



Galerie



Berechnung



## AKTUELLES

### Thomas Wenger/Sigrun Adrian: Aktuelle Gesetzesänderungen 2016 (Teil 2) 33

Um den Jahreswechsel sowie im Laufe des Jahres treten zahlreiche Gesetzesänderungen in Kraft. Die steuer-, gebühren-, bilanz- und strafrechtlichen Neuerungen sind bereits im Jänner-Heft vorgestellt worden. In diesem Teil 2 folgt ein auszugswieser Überblick zu weiteren Gesetzesänderungen.

### Elisabeth Titz/Alexandra Wild: Aktuelles aus dem UmgrStR-Wartungserlass 2015 37

Im Rahmen dieses Beitrages werden die interessantesten Neuerungen des im Dezember 2015 veröffentlichten Wartungserlasses der UmgrStR dargestellt. Dabei werden sowohl spannende Erkenntnisse des VwGH, die nunmehr in die UmgrStR eingearbeitet wurden, als auch sonstige praxisrelevante Fragestellungen, wie etwa zum Objektbezug beim Verlustübergang, zu grenzüberschreitenden Einbringungen und zur Realteilung näher behandelt.

## BILANZSTEUERRECHT

### Romuald Bertl/Klaus Hirschler: Drohverlustrückstellung im Zusammenhang mit einer Betriebsverpachtung 44

## BILANZSTRAFRECHT

### Stephan Frotz/Paul Schörghofer/Clemens Spitznagel: Unvertretbare Darstellung wesentlicher Informationen über bestimmte Verbände (§ 163a StGB) 45

Mit 1. 1. 2016 ist das Strafrechtsänderungsgesetz 2015 (StRÄG 2015) in Kraft getreten. Der Beitrag gibt einen Überblick über den Tatbestand des neuen § 163a StGB (unvertretbare Darstellung wesentlicher Informationen über bestimmte Verbände), der sich an Entscheidungsträger von Verbänden und von diesen mit der Informationsdarstellung Beauftragte richtet.

### Robert Reiter: Das neue Bilanzstrafrecht aus Sicht des Prüfers 50

Das ab 1. 1. 2016 geltende Bilanzstrafrecht normiert in § 163b StRÄG 2015 eine eigene Bestimmung nur für den Prüfer. Der Artikel behandelt die neue Regelung aus der Sicht des Prüfers. Es werden die neu gefassten Tatbestände sowie die Einschränkungen zur Begrenzung der Strafbarkeit im Sinne des „ultima-ratio“-Gedankens beschrieben.

### Susanne Kalss/Georg Durstberger: Die Business Judgment Rule bei der Aufstellung der Bilanz 60

Der Beitrag behandelt die Auswirkungen des Strafrechtsänderungsgesetzes 2015 auf das unternehmerische Ermessen. Genauer wird das unternehmerische Ermessen von Geschäftsleitern bei der Erstellung des Jahresabschlusses ausgelotet.

### Klara Jaroš/Matthias Cernusca/Sigrun Adrian: Der Untreuetatbestand im Spiegel des StRÄG 2015 und der Entscheidung des OGH 11 Os 52/15d 66

Mit der per 1. 1. 2016 in Kraft getretenen Reform des Strafgesetzbuchs wurde der Tatbestand der Untreue umfassend novelliert. Der Artikel widmet sich kritisch einzelnen Aspekten der gesetzlichen Änderungen und untersucht dabei auch die Auswirkungen des jüngsten Erkenntnisses des OGH (11 Os 52/15d). Besonderes Augenmerk wird auf die Debatte zur strafausschließenden Wirkung einer Gesellschafterweisung gelegt.

**Christopher Schrank/Hannes Schlager: Tätige Reue im Bilanzstrafrecht**

70

Im Zuge der Novellierung der Bilanzdelikte wurde mit § 163d StGB eine eigene gesetzliche Bestimmung für die tätige Reue geschaffen, die seit 1. 1. 2016 in Kraft ist. Der gegenständliche Beitrag analysiert diese neue Reuebestimmung, wobei im Detail darauf eingegangen wird, welche Tathandlungen reuefähig sind und wo eine tätige Reue nach wie vor ausgeschlossen ist. Weiters beschäftigt sich der Beitrag mit dem Sonderfall der Bilanzdelikte, die ausschließlich zum Zweck der Abgabenhinterziehung begangen werden und durch Selbstanzeige saniert werden können.

**INTERNATIONALER RUNDBLICK****Katharina van Bakel-Auer/Elisabeth Höltzschl/Gisela Nagy**

74

**Herausgeber:**

o. Univ.-Prof. Dr. Romuald Bertl  
 WP Dr. Robert Reiter  
 Mag. Christoph Schlager (BMF)  
 RA Dr. Thomas Wenger  
 Hon.-Prof. MR iR Dr. Werner Wiesner (BMF)  
 Institut Österreichischer Wirtschaftsprüfer

**Redaktionsassistentz:**

Mag. Dipl. Ing. Dr. Stéphanie Hörmanseder  
 MIM (CEMS)

**Impressum:**

Offenlegung gemäß § 25 MedienG:

**Medieninhaber und Herausgeber iSd § 1 (1) Z 8 und 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 RELX Group, deren Legal Division weltweit unter dem Namen LexisNexis firmiert. | Blattlinie: Rechtsinformation und Wirtschaftsinformation; aktuelle rechtliche Neuerungen | Geschäftsführung: Alberto Sanz de Lama | Unbeschränkt haftender 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.: RELX Group plc, 1-3 Strand (<http://www.relxgroup.com/aboutus/Pages/Home.aspx>), London WC2N 5JR (50%), Reed Elsevier Holdings Ltd., 1-3 Strand, London WC2N 5JR (50%) | Gesellschafter der RELX Group plc: RELX PLC (52,9%), RELX NV (47,1%) | Gesellschafter der RELX PLC: mehr als 75% im Streubesitz | Gesellschafter der RELX NV: mehr als 75% im Streubesitz | Gesellschafter der Reed Elsevier Holdings Ltd.: RELX Group plc (100%) | Redaktion: Marxergasse 25, 1030 Wien, ISSN: 1018-3779

Derzeit gilt Anzeigenpreisliste Stand 2016 | Verlags- und Herstellungsort: Wien | Die Zeitschrift erscheint einmal im Monat | Einzelheftpreis 2016: € 28,-; Jahresabonnement 2016: € 297,- inkl. MWST bei Vorauszahlung; Preisänderungen vorbehalten | Bankverbindung: Bank Austria IBAN: AT841200050423468600, BIC: BKAUATWW | Abbestellungen sind nur zum Jahresabschluss möglich, wenn sie bis spätestens 30.11. schriftlich einlangen | Druck: Prime Rate GmbH, Megyeri út 53, H-1044 Budapest

**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.

**Schriftleitung:**

o. Univ.-Prof. Dr. Romuald Bertl

**Ständige Mitarbeiter:**

Dr. Christoph Fröhlich  
 Univ.-Prof. Dr. Klaus Hirschler  
 Mag. Gisela Nagy  
 Dr. Katharina van Bakel-Auer

**Abonentenservice:**

Tel. +43-1-534 52-0, Fax DW 141  
 E-Mail: kundenservice@lexisnexus.at

**Lektorat und Autorenbetreuung:**

Mag. Evelyn Hahn  
 1030 Wien, Marxergasse 25  
 Tel. +43-1-534 52-1562, Fax DW 146  
 E-Mail: evelyn.hahn@lexisnexus.at

**Anzeigen & Mediadaten:**

Alexander Mayr  
 Tel. +43-1-534 52-1116, Fax DW 144  
 E-Mail: anzeigen@lexisnexus.at  
<http://lesen.lexisnexus.at/zs/rwz/mediadaten.html>

Unbeschadet des § 37a UrhG räumt der Autor mit der Einreichung seines Manuskriptes 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.

Beiträge, die ausschließlich online erscheinen, werden derzeit wie Beiträge, die im Printheft publiziert werden, abgerechnet. Der Verlag behält sich vor, das Abrechnungsmodell für reine Online-Publikationen, die ab 2016 eingereicht werden, umzustellen.

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

**Richtlinien für Autoren:**

- Manuskripte übermitteln Sie bitte an die E-Mail-Adresse [RWZ-Zeitschrift@lexisnexus.at](mailto:RWZ-Zeitschrift@lexisnexus.at).
- Wir ersuchen um Verwendung gängiger juristischer Zitier- und Abkürzungsregeln (AZR, 7. Auflage).
- Manuskripte sind möglichst unter Verwendung der dekadischen Gliederung zu erstellen und sollten nicht mehr als 3 Gliederungsebenen umfassen.
- Die Beiträge sollten eine Länge von nicht mehr als 25.000 Zeichen (exkl. Leerzeichen, inkl. Fußnoten) aufweisen. Überschreitet das Manuskript diese Länge, sind die Herausgeber berechtigt, die Beiträge entsprechend zu kürzen.
- Jeder Beitrag wird einem externen Begutachtungsverfahren unterzogen, das über seine Veröffentlichung entscheidet. Der Verfasser wird schriftlich informiert, ob der Beitrag zur Publikation angenommen wurde.
- Die Richtlinien für das Verfassen von Zeitschriftenbeiträgen finden Sie in ausführlicher Form unter [rwz.lexisnexus.at](http://rwz.lexisnexus.at) in der Rubrik Autorenservice.



**22 | COVER STORY**

## Coaching programs get new partners off to a great start

The transition to partner can be challenging. That's why many firms give new partners coaching: to boost their confidence and refine their leadership skills at a crucial juncture in their career.



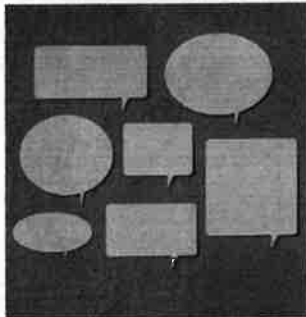
**28 | 'Why are you not a CPA?'**

An accounting professor went on sabbatical and took the CPA exam, learning valuable lessons that he is using to help students in the classroom.



**35 | New client services top list of CPA firm priorities**

A recent survey says practices that have adopted or investigated cloud-based technologies are more likely to perceive a need for faster innovation.



**38 | How to ace the most challenging job interview questions**

Learn how to answer tricky questions about salary requirements, your greatest weakness, and why you're leaving your current job—and find out what to do if you get stumped.



**48 | Profit shifting: Effectively connected income and financial statement risks**

Multinational corporations may face high levels of tax on effectively connected income.



**58 | Congress extends expired tax provisions and makes some permanent**

Some tax breaks are extended for two years, some for five, and a few are made permanent in Congress's annual year-end extenders legislation. (Plus: An updated version of the *JofA's* annual quick guide tear-out card that includes changes related to the legislation.)



**43 | CASE STUDY**

A controller details how his company increased profit, reduced cost, and found supply chain and production efficiencies.

## CONTENTS

### NEWS DIGEST

- 9 | *FASB continues simplification efforts* <sup>CPE</sup>  
*China explores ways to expand IFRS use*  
*FASB takes aim at excessive fair value disclosures*  
*FAF trustees name new chair*  
*What constitutes a business?*  
*IASB proposes 4 amendments*  
*PCAOB votes to name engagement partner*  
*PCC votes to remove effective dates*  
*SEC discusses supplemental IFRS plan*  
*ARSC proposes 3 standards*  
*Key dates; Drafts outstanding*

### COLUMNS

- 16 | **Professional Liability Spotlight**  
*Managing liability risk after a merger or acquisition*  
Avoid potential liability exposure by choosing the right clients, carefully overseeing old and new staff, and making sure your firm is united in its purpose.
- 18 | **Checklist**  
*6 tips for reconciliations*  
These best practices make it easier to complete this critical task effectively.
- 20 | **From CGMA Magazine**  
*9 skills of a great organizational coach*  
In today's business organizations, it is important for all finance leaders to be good coaches. These nine skills will help.
- 62 | **From The Tax Adviser**  
*Tax implications of the new revenue recognition standard*  
Despite a delay in required implementation of the new standard, organizations need to get to work now analyzing its effects and evaluating tax methods.
- 64 | **Tax Practice Corner**  
*Let it snow (but to be sure, use an IRS-approved PDS)*  
The Tax Court sides with a taxpayer in holding that a snow day extended the time to file a petition.

### 66 | Tax Matters

- Tax ID theft victims may obtain copies of fraudulent returns*  
*Redstone family stock transfer was not a taxable gift*  
*No carryforward of disallowed IRA deduction*  
*MyRAs now available nationwide*  
*TIGTA: Business ID theft needs more attention*  
*FUTA higher in Calif., Conn., Ohio, and Virgin Islands*  
*Mortgage assistance safe harbors are extended*

### 72 | Expanding Your App-titude

- Add some style to your branding with Word Swag*  
*Need a reminder? Try FollowUpThen*

### 73 | Technology Q&A

- This month's column outlines how to make Excel automatically use a different font color for cells with formulas and launch with a blank worksheet. Also covered: security issues regarding remote access to Google accounts and how to address a common mistake CPAs make with their computers.

### 77 | Inside AICPA

- 2015 Leadership Academy graduates discuss important issues facing the profession*  
*Members recognized for service in forensic and valuation services areas*  
*Committee member awarded for contribution to the Tax Division*  
*Young CPAs honored with Standing Ovation in FVS*  
*Where to Turn*

### 80 | The Last Word

- Lyle K. Benson Jr., CPA/PFS, owner of L.K. Benson & Co. in Baltimore, says CPA financial planners' ability to have deep, honest conversations is a key to working successfully with clients.



### CPE DIRECT

Another major benefit for *JofA* readers  
Stay current through the *JofA* and earn CPE credit based on *JofA* articles—with the CPE Direct self-study subscription program. You can earn up to 48 CPE credits a year. Quarterly CPE Direct study guides combine *JofA* articles with supplementary materials and exams. An annual subscription is \$189 for AICPA members or \$236.25 for nonmembers. For more information or to order, visit [cpa2biz.com/cpe](http://cpa2biz.com/cpe), or call 888-777-7077.



This symbol identifies articles in the CPE Direct self-study program.