

**ÖJZ aktuell** ..... 245

**Beitrag**

- Vernehmung von Verbrechenopfern und Minderjährigen  
im Zivilverfahren nach §§ 289 a und 289 b ZPO. .... 249
- Seit einigen Jahren enthält die Zivilprozessordnung Instrumente zur schonenden Vernehmung von Verbrechenopfern und Minderjährigen sowie die Möglichkeit des gänzlichen Absehens von der Vernehmung Minderjähriger. Der Beitrag untersucht die einschlägigen Bestimmungen, diskutiert Probleme an der Schnittstelle zu Außerstreitverfahren und Strafprozess und bietet praxistaugliche Auslegungshilfen an.  
*Von Philipp Anzenberger*

**Evidenzblatt**

- Familienrecht ..... 257
- OGH 22. 9. 2016, 3 Ob 128/16 v
- 36: Unterhalt gebührt auch für ein zweites Studium nach einer Berufstätigkeit
- Schuldrecht ..... 260
- OGH 18. 5. 2016, 3 Ob 47/16 g
- 37: Erschlichene Leasingraten können 30 Jahre zurückgefordert werden
- Wohnrecht ..... 263
- OGH 25. 8. 2016, 5 Ob 105/16 a
- 38: Hotel als Flüchtlingsunterkunft ist keine Widmungsänderung  
*Mit Anmerkung von Reinhard Pesek*
- Zivilverfahren ..... 266
- OGH 28. 9. 2016, 7 Ob 143/16 d
- 39: Streitverfahren auch für übergegangene Unterhaltsansprüche unzulässig
- OGH 27. 9. 2016, 6 Ob 189/16 m ..... 268
- 40: Anfechtung der in höherer Instanz ergangenen erstinstanzlichen Entscheidung  
*Mit Anmerkung von Wolfgang Jelinek*
- Strafrecht ..... 271
- OGH 16. 11. 2016, 15 Os 97/16 b
- 41: Gewerbsmäßiger Suchtgifthandel
- OGH 6. 12. 2016, 17 Os 23/16 k ..... 272
- 42: Missbrauch der Amtsgewalt durch Hinauszögern

**EvBl-Leitsätze**

- Familienrecht ..... 275
- OGH 19. 12. 2016, 9 Ob 82/16 y
- 41: Gleichteilige Betreuung durch beide Elternteile (Doppelresidenz)
- Gesellschaftsrecht ..... 276
- OGH 29. 11. 2016, 6 Ob 213/16 s
- 42: Der teilnichtige Gesellschafterbeschluss
- Sachenrecht ..... 276
- OGH 23. 11. 2016, 1 Ob 96/16 y
- 43: Sorglosigkeit des Eigentümers führt zu Eigentumsverlust
- OGH 20. 12. 2016, 1 Ob 226/16 s ..... 277
- 44: Gegen einen normalen Störer muss ein besonderes Feststellungsinteresse bestehen

→ Schuldrecht . . . . .	278
<b>OGH 23. 11. 2016, 1 Ob 191/16 v</b> 45: Reisebüro haftet für eigene Beratungspflichten sowie für Eigenleistungen	
→ Sozialversicherungsrecht . . . . .	278
<b>OGH 11. 11. 2016, 10 ObS 133/16 f</b> 46: Kein geschützter Wegunfall – Verrichtung der Notdurft am Heimweg	
→ Strafprozessrecht . . . . .	279
<b>OGH 6. 12. 2016, 17 Os 27/16 y</b> 47: Kein Beweisverbot bzgl Inhalt vorgetragener Protokolle	
→ Strafrecht . . . . .	279
<b>OGH 6. 12. 2016, 17 Os 14/16 m</b> 48: Befugnis bedeutet nicht nur Recht, sondern auch Pflicht	

EuGH-Entscheidungen . . . . .	279
-------------------------------	-----

## Forum

→ Kritik an der analogen Anwendung der Verjährungsregel des § 27 Abs 3 MRG auf die Kondiktion nach allgemeinem Zivilrecht . . . . .	284
<b>Anmerkung zur E 3 Ob 47/16 g</b> <i>Von Max Leitner</i>	

## VfGH

→ Entscheidungen des VfGH – Oktober-Session 2016 . . . . .	285
<i>Von Helmut Hörtenhuber und Stefanie Dörnhöfer</i>	

## Kosten

→ Kostenseitig . . . . .	292
<i>Von Josef Obermaier</i>	



## Standards

→ Impressum . . . . .	248
→ Buchbesprechungen . . . . .	291

# EuZA

## Zeitschrift für Arbeitsrecht

### EJLL European Journal of Labour Law

76078  
WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7260

2/2017



<i>Robert Rebhahn:</i> „Principles of European Interpretation”	151
<i>Felix Hartmann:</i> Die arbeitsrechtliche Rechtsprechung des Europäischen Gerichtshofs im zweiten Halbjahr 2015 und im Jahr 2016	153
<i>Wolfgang Hamann/Ernesto Klengel:</i> Die Überlassungsdauer des reformierten AÜG im Lichte des Unionsrechts	194
<i>Roland Weis:</i> Die Luxemburger Gretchenfrage oder: Ist § 9 AGG europarechtswidrig?	214
<i>Volker Rieble:</i> Tariffreiheit	228
<i>Felix Mautzsch:</i> Griechische Spargesetze und Internationales Privatrecht der Rom I-Verordnung	241
<i>Wiebke Brose:</i> Die Missbrauchskontrolle bei Kettenbefristungen an Hochschulen	256
<i>Peter Mankowski:</i> Befristete Kettenarbeitsverträge im Internationalen Privat- und Prozessrecht	267
<i>Tagung</i>	300
<i>Buchbesprechung</i>	309

Herausgegeben von  
Martin Franzen  
Felix Hartmann  
Abbo Junker  
Sebastian Krebber  
Robert Rebhahn  
Volker Rieble  
Monika Schlachter

Verlag C.H. Beck





**Editorial**

*Robert Rebhahn*: „Principles of European Interpretation” ..... 151

**Aufsätze**

*Felix Hartmann*: Die arbeitsrechtliche Rechtsprechung des Europäischen Gerichtshofs im zweiten Halbjahr 2015 und im Jahr 2016 ..... 153

*Wolfgang Hamann/Ernesto Klengel*: Die Überlassungsdauer des reformierten AÜG im Lichte des Unionsrechts ..... 194

*Roland Weis*: Die Luxemburger Gretchenfrage oder: Ist § 9 AGG europarechtswidrig? ..... 214

**Besprechungsaufsatz**

*Volker Rieble*: Tariffreiheit ..... 228

**Urteilsanmerkungen**

Europäischer Gerichtshof

*Felix Maultzsch*: Griechische Spargesetze und Internationales Privatrecht der Rom I-Verordnung – Urteil des Europäischen Gerichtshofs vom 18.10. 2016 (Rechtssache Nikiforidis) ..... 241

Nationale Gerichte

*Wiebke Brose*: Die Missbrauchskontrolle bei Kettenbefristungen an Hochschulen – Urteil des Bundesarbeitsgerichts vom 8.6. 2016 ..... 256

*Peter Mankowski*: Befristete Kettenarbeitsverträge im Internationalen Privat- und Prozessrecht – Urteil der Cour de cassation vom 26.9. 2016 ..... 267

Nationale Gerichte – Im Fokus

Großbritannien: Großbritannien: Diskriminierung wegen aufenthaltsrechtlichem Status – Arbeitszeit bei Bereitschaftsdienst (*Jonathan Oteng*) – Frankreich: Kündigung nach Betriebsübergang I – Kündigung nach Betriebsübergang II (*Miriam Engler*) – Spanien: Geschäftsunfähigkeit des Arbeitgebers – Videoüberwachung am Arbeitsplatz (*Uta Wenzel*) – Portugal: Mobbing am Arbeitsplatz (*Catarina Silva Ruther*) ..... 276

EuZA

IV

**Landesbericht**

*Birgitta Nystrom*: Developments in Swedish Labour Law 2012-2016.....283

**Tagung**

*Abbo Junker*: Arbeitsrecht im Wandel der Zeiten: 50 Jahre Institut für Österreichisches und Europäisches Arbeitsrecht und Sozialrecht an der Wirtschaftsuniversität Wien .....300

**Buchbesprechung**

Stein Evju (ed.): Regulating Transnational Labour in Europe: The quandaries of multilevel governance (*Filip Dorssemont*) ..... 309

EuZA

# ZfA

Zeitschrift für Arbeitsrecht

47. Jahrgang Heft 4/2016 Okt. - Dez.

ISSN 0342-328 X

## Inhalt

- Ehemalige und aktuelle Mitarbeiter des Lehrstuhls Prof. Dr. Gregor Thüsing*  
Zum Geburtstag: 10 Jahre AGG – 10 Gedanken – 10 Autoren. . . . . 407
- Richard Giesen*  
Sozialversicherungspflicht von Aufsichtsratsmitgliedern? . . . . . 439
- Stefan Greiner*  
Alternativen zum Streik in der Daseinsvorsorge? . . . . . 451
- Heinz-Jürgen Kalb*  
Von der Verdachts- zur Vertrauenskündigung. . . 467
- Sabine Knickrehm*  
Armutswanderung innerhalb Europas, die (Arbeitnehmer-)Freizügigkeit und das Sozialrecht im Europäischen Kontext . . . . . 483
- Ralf Kreikebohm*  
Wechselwirkungen zwischen Sozial- und Arbeitsrecht: geltendes Recht und künftige Gestaltungsoptionen für das Themenfeld Alterssicherung. . . . . 499
- Oliver Ricken*  
Matrixstrukturen und Fremdpersonal als Herausforderungen der Mitbestimmung bei personellen Einzelmaßnahmen . . . . . 535
- Jürgen vom Stein*  
Das Betriebliche Eingliederungsmanagement in § 84 Abs. 2 SGB IX . . . . . 549
- Wolf-Dietrich Walker*  
Braucht der Sport ein eigenes Arbeitsrecht? . . . 567
- Autoren* . . . . . 605

## Redaktionsrat

Abbo Junker, Karl-Georg Loritz, Roland Wolf

## Schriftleitung

Roland Wolf, Thomas Prinz, Beate Murtezani, Redaktion ZfA, Breite Str. 29, 10178 Berlin-Mitte, Telefon 0 30/20 33-12 10, Telefax 0 30/20 33-22 10, E-Mail: redaktion.zfa@arbeitgeber.de, www.jurion.de/zfa  
Beiträge werden nur zur Alleinveröffentlichung angenommen. Die Annahme zur Veröffentlichung muss schriftlich erfolgen. Mit der Annahme erwirbt der Verlag vom Verfasser alle Rechte zur Veröffentlichung, auch das Recht der weiteren Vervielfältigung zu gewerblichen Zwecken im Wege fotomechanischer oder anderer Verfahren. Für Manuskripte, die unaufgefordert eingesandt werden, wird keine Haftung übernommen.

## Verlag

Wolters Kluwer Deutschland GmbH, Carl Heymanns Verlag, Luxemburger Straße 449, 50939 Köln, Telefon 02 21/9 43 72 70 00, Telefax 02 21/9 43 73-72 01, www.jurion.de/zfa. Kundenservice: Telefon 0 26 31/8 01- 22 22, E-Mail: info-wkd@wolterskluwer.com

## Nachdruck und Vervielfältigung

Nachdrucke, auch auszugsweise, sowie fotomechanische Vervielfältigungen, auch von Teilen dieses Heftes, gleichgültig, in welcher Anzahl, auch für innerbetrieblichen Gebrauch, und die Einspeicherung und Ausgabe des Inhalts dieses Heftes in Datenbanken oder ähnlichen Einrichtungen sind nicht gestattet.

## Bezugsbedingungen

Die Zeitschrift erscheint viermal im Jahr. Jahrespreis € 164,- zzgl. Versandkosten (€ 8,00 Inland/€ 16,00 Ausland). Einzelheft € 53,00 zzgl. Versandkosten je nach Heftumfang. Staffelpreise bei einer jährlichen Abnahme von: 3 Abos pro Abo € 147,50; 5 Abos pro Abo € 142,00; 10 Abos pro Abo € 130,50; 15 Abos pro Abo € 125,00; 20 Abos pro Abo € 120,50 zuzüglich Versandkosten. Aufkündigung des Bezuges bis 15.11. zum Jahresablauf.

## Anzeigen

*Anzeigenverkauf:* Karsten Kühn, Telefon 02 21/9 43 77 97, E-Mail: karsten.kuehn@wolterskluwer.com  
*Anzeigenposition:* Karin Odening, Telefon 02 21/9 43 77 60, E-Mail: anzeigen@wolterskluwer.com  
Die Anzeigen werden nach der Preisliste Nr. 21 vom 01.01.2016 berechnet.

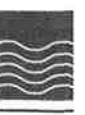
## Satz

Newgen Knowledge Works (P) Ltd., Chennai

## Druckerei

Williams Lea & Tag GmbH, München

Carl Heymanns Verlag

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA****Christoph Wiesinger: Das Lehrlingspaket in der Bauwirtschaft**

3

Bereits bei der KV-Runde 2015 wurde für den Geltungsbereich des Kollektivvertrages für Bauindustrie/Baugewerbe ein Lehrlingspaket vereinbart, das sowohl Änderungen im Kollektivvertrag als auch gesetzliche Änderungen gebracht hat (zu Letzteren siehe bereits ARD 6510/19/2016). Der aktuelle Fachbeitrag von Dr. *Christoph Wiesinger* gibt einen umfassenden Überblick über die mit 1. 1. 2017 in Kraft getretenen Änderungen.

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

Kündigung eines Arbeitnehmers bei Erreichen des Pensionsalters	5
Personenbezogene Kündigung wegen fehlerhafter Arbeitsleistung	6
Religionslehrerin als „Tendenzträgerin“ – kein Kündigungsschutz	8
Unwirksame Kündigungsvereinbarung in befristetem Arbeitsvertrag	8

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Verweisung eines Maurers auf Verkäufertätigkeit nach externer Schulung	10
Kein Ausschluss vom Arbeitsmarkt bei einmaligem längerem Krankenstand	11

**» STEUERRECHT**

BFG: Visitierende Ärzte einer Dialysestation keine Dienstnehmer	12
BFG: Ausbildung eines Zivildieners zum Polizisten – Familienbeihilfe	13
BFG: Keine Familienbeihilfe für volljährige Kinder mit psychischer Erkrankung	13

**» EUGH – AUSLÄNDISCHE FÄLLE**

Verbot von religiösen Symbolen am Arbeitsplatz	14
Verbot eines muslimischen Kopftuchs auf Wunsch eines Kunden	15
Diskriminierungsschutz bei nur vorübergehender Behinderung	16

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

Lohndumping: Entschärfungen für Transportwirtschaft – ME	17
Sozialversicherung: Zuordnung mit Bindungswirkung – ME	18

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

**IMPRESSUM**

20

# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

6/2017



## NZS aktuell

<i>Gesetzgebung</i>	Betriebsrente soll stärker genutzt werden	V
<i>Rechtsprechung</i>	BSG: Befristete Rente wegen Erwerbsunfähigkeit begründet Anspruch auf Arbeitslosengeld	V
	LSG-Pressemitteilungen	V
<i>Mitteilungen</i>	Finanzergebnisse der GKV 2016: Gesamt-Reserve der gesetzlichen Krankenversicherung steigt auf 25 Milliarden Euro	VII
	LSG NRW: Herausforderungen durch Zuwanderung und Langzeitarbeitslosigkeit	VIII
	LSG Sachsen: Eingangszahlen bei den Sozialgerichten gehen zurück – Abbau von Altverfahren noch nicht in absehbarer Zeit zu erwarten	VIII
<i>Personalia</i>	BSG: Richter am Bundessozialgericht Andreas Schriever tritt in den Ruhestand	IX
	BSG: Neue Richterin am Bundessozialgericht Katrin Just	IX
	LSG Bayern: Wolfgang Neuerer wird neuer Leiter der Zweigstelle des Landesozialgerichts in Schweinfurt	IX
<i>Veranstaltungen</i>	Ruhr-Universität Bochum: Digitalisierung der Arbeitswelt in Deutschland und Japan	X
	Georg-August-Universität Göttingen: Haftungsfall Arbeitsunfall – Im Bermudadreieck zwischen Unfallversicherung, deliktischer Haftung und innerbetrieblichem Schadenausgleich	X

## Aufsätze und Berichte

<i>Stefan Greiner/ Maja-Carolin Kock</i>	Sozialleistungsansprüche für Unionsbürger im Spannungsfeld von Missbrauchsprävention und Arbeitnehmerfreizügigkeit	201
<i>Sylvia Schmidt</i>	Das Dritte Pflegestärkungsgesetz	207
<i>Enno Burk</i>	Überbelegung im stationären Sektor: Die Planbettenzahl als quantitative Grenze der Leistungsberechtigung von Krankenhäusern	212
<i>Roland Weis</i>	Möglichkeiten der Eindämmung finanziell motivierter Beeinflussung von Diagnosen – oder: Ist der Gesundheitszustand abhängig vom behandelnden Sektor?	217

## Rechtsprechung

### Rechtsprechung im Volltext

#### Krankenversicherungsrecht

BSG 28.09.2016 – B 6 KA 40/15 R	Nachbesetzung einer Arztstelle in einem MVZ (mit Anm. Andreas Pitz)	219
BSG 31.05.2016 – B 1 KR 17/15 R	Rückforderung von Arbeitgebererstattungen wegen Entgeltfortzahlung	224

### Kommentierte Rechtsprechung

#### Verfassungsrecht

BVerfG 13.12.2016 – 1 BvR 713/13	Schlechterbewertung von in der DDR zurückgelegten rentenrechtlichen Zeiten (Claudia Bittner)	229
-------------------------------------	---	-----

NZS 6/2017

III

## Krankenversicherungsrecht

- BSG  
28.09.2016 – B 6 KA 25/15  
Prüfungsmaßstab beim Verordnungsausschluss homöopathischer Arzneimittel (Britta Wiegand) 230
- BSG  
13.12.2016 – B 1 KR 2/16 R  
Zur Fahrkostenerstattung bei der ambulanten Behandlung (Volker Knopke) 231

## Rentenversicherungsrecht

- BSG  
14.12.2016 – B 13 R 9/16 R  
Erfolglose Revision im Streit um Erstattung einer zu Unrecht über den Todesmonat hinaus gezahlten Rentenleistung (Dana Matlok) 232

## Grundsicherungsrecht

- BSG  
12.10.2016 – B 4 AS 60/15 R  
Keine Anwendbarkeit des § 1567 BGB auf nicht miteinander verheiratete Partner einer Bedarfsgemeinschaft (Andreas Jenäk) 233
- BSG  
10.08.2016 – B 14 AS 58/15 R  
Telefonanschluss und Nachsendeauftrag gehören zu den Umzugskosten (Stefan Schifferdecker) 234

## Vertragsarztrecht

- BSG  
28.09.2016 – B 6 KA 43/15  
Ermächtigungsgrundlage für die Vereinbarung eines Zielfeldregresses (Angie Schneider) 235
- BSG  
03.08.2016 – B 6 KA 20/15 R  
Rechtswidrige Zusicherung eines Versorgungsauftrags (Annette Prehn) 236

## Beitragsrecht

- BSG  
29.06.2016 – B 12 R 8/14 R  
Rechtmäßigkeit der Nachforderung von Gesamtsozialversicherungsbeiträgen bei grenzüberschreitender unerlaubter Arbeitnehmerüberlassung (Marion Holzwarth) 237
- BSG  
29.11.2016 – B 3 KS 2/15 R  
Zur Künstlereigenschaft von Kameralen (Stamatia Devetzi) 238

## Verfahrensrecht

- SG Mannheim  
17.01.2017 – S 5 SB 2968/16  
Zurückweisung eines Rentenberaters im Widerspruchsverfahren (Andreas Pitz) 239
- BSG  
12.10.2016 – B 4 AS 1/16 R  
Formwidrigkeit eines elektronischen Dokuments ohne qualifizierte elektronische Signatur (Rüdiger Mey) 240

ISSN 0941-7915

### NZS

#### Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

#### Verantwortliche Redaktionsleitung:

Professor Dr. Stefan Greiner  
Professor Dr. Rainer Schlegel  
Professor Dr. Raimund Waltermann  
NZS Redaktion  
Postfach 73 26  
53073 Bonn  
Fax: +49 2233 62 80 439  
E-Mail: NZS.Redaktion@gmail.com

#### Redakteur:

Dr. Mathias Benedix

**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 beigefügt 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 elektro-

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

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

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München.

Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589.  
Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-598, Telefax (0 89) 3 81 89-599, E-Mail anzeigen@beck.de  
Verantwortlich für den Anzeigenteil: Bertram Götz.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-3 98, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. Amtsgericht München, HRA 48 045. Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

**Erscheinungsweise:** Zweimal im Monat.

**Bezugspreise 2017:** Jahresabo (inkl. NZSDirekt für 1 Nutzer) € 345,- (inkl. MwSt.). Vorzugspreis für NJW- und NZA-Bezieher sowie für Studenten (fachbezogener Studiengang) und Referendare € 315,- (inkl. MwSt.). Einzelheft € 17,- (inkl. MwSt.). Versandkosten jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Abonnement und Bezugspreis beinhalten die Printausgabe sowie eine Lizenz für die Online-Ausgabe. Die Bestandteile des Abonnements sind nicht einzeln kündbar.

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: kundenservice@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 Nachsendeauftrag gestellt ist. Hiergegen kann der Bezieher innerhalb von 14 Tagen nach Erscheinen dieses Heftes beim Verlag widersprechen.

**Druck:** NOMOS Druckhaus, In den Lissen 12, 76547 Sinzheim.

NZS



## Beirat

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

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

## Aufsätze

- Die Rechtsprechung des BGH zum Steuerstrafrecht 2015/2016  
*LOStA Folker Bittmann* 37
- Mindmap zur Kompatibilität von § 78b Abs. 4 StGB und § 376 Abs. 1 AO in  
Fällen „besonders schwere“ Steuerhinterziehung  
*StA Dr. Markus Ebner, LL.M.* 44
- Die subventionserhebliche Tatsache nach § 264 Abs. 8 StGB – zugleich Be-  
sprechung von OLG Celle, Beschluss vom 7.4.2016 – 2 Ws 14/16  
*RA Dr. Bernd Groß / RA Moritz Lange* 47

## Rechtsprechung

### Wirtschaftsstrafrecht

- Keine Strafbarkeitslücke bei Ahndung von Insiderhandel und Marktmanipula-  
tion nach Neufassung des WpHG  
(BGH, Beschl. v. 10.1.2017 – 5 StR 532/16) 49
- Zur subventionserheblichen Tatsache i.S.d. § § 264 Abs. 8 Nr. 1 StGB  
(OLG Celle, Beschl. v. 7.4.2016 – 2 Ws 14/16) 53

### Steuerstrafrecht

- Steuerverkürzung durch beherrschenden Gesellschafter: Vermögensvorteil  
bereits im Zeitpunkt der Forderungsfälligkeit  
(OLG Celle, Beschl. v. 6.4.2016 – 2 Ss 15/16)  
m. Anm. *RA/FASteuerR/FAStrafR Dr. Markus Gotzens / RA Dr. Lars Firchau* 55
- Strafbarkeit des Missing Traders im Umsatzsteuerkarussell  
(BGH, Beschl. v. 26.11.2015 – 1 StR 210/16)  
m. Anm. *Dr. Matthias H. Gehm* 60

### Zivilrecht

- Zur Verfassungsmäßigkeit der Sperre eines Vorstandes nach Verurteilung we-  
gen Marktmanipulation  
(OLG München, Beschl. v. 26.4.2016 – 31 Wx 117/16) 64
- Zur persönlichen Haftung des Geschäftsführers einer GmbH wegen Verlet-  
zung vorvertraglicher Pflichten  
(OLG Stuttgart, Ur. v. 23.2.2016 – 1 U 97/15) 66

### Verfahrensrecht

- Durchsetzung von Bußgeldern während des laufenden Insolvenzverfahrens  
über das Vermögen des Betroffenen  
(LG Potsdam, Beschl. v. 12.1.2016 – 24 Qs 52/15)  
m. Anm. *RA/FAStrafR Dr. Christian Sering* 68

## ZWH-aktuell

# InfrastrukturRecht

## Energie · Verkehr · Abfall · Wasser



D3-7141

### Geschäftsführende Herausgeber

Prof. Dr. Christian Theobald  
BBH

Dr. Andreas Zuber  
Verband kommunaler Unternehmen e.V. (VKU)

### Herausgeber

RiBVerfG Prof. Dr. Gabriele Britz  
Bundesverfassungsgericht

Christian Held  
BBH, Europäischer Verband der unabhängigen Strom-  
und Gasverteilernunternehmen (GEODE)

Prof. Dr. Georg Hermes  
Universität Frankfurt a.M.

Folkert Kiepe  
Beigeordneter a.D. Deutscher Städtetag

Prof. Dr. Christian Koenig  
Universität Bonn

Holger Lösch  
Bundesverband der Deutschen Industrie e.V. (BDI)

Prof. Dr. Jürgen Kühling  
Universität Regensburg, Mitglied der Monopol-  
kommission

Andrees Gentzsch  
Bundesverband der Energie- und Wasserwirtschaft e.V.  
(BDEW)

Reiner Metz †  
Verband Deutscher Verkehrsunternehmen e.V. (VDV)

Dr. Christiane Nill-Theobald  
TheobaldConsulting

Detlef Raphael  
Deutscher Städtetag

Prof. Dr. Jens-Peter Schneider  
Albert-Ludwigs-Universität Freiburg

Adolf Topp  
AGFW | Der Effizienzverband für Wärme, Kälte und  
KWK e.V.

### Inhaltsverzeichnis

#### Beiträge

<i>H. Faßbender/J. Riggert</i> : Die KWK-Umlage für privilegierte Letztverbraucher nach KWKG 2016 und KWKG 2017 (Teil 1)	50
<i>S. Missling</i> : Die neue Anreizregulierungsverordnung (Teil 2)	53
<i>C. Frank-Fahle/T. Morstadt</i> : Infrastrukturprojekte in Thailand – Investitions- und steuerrechtliche Herausforderungen	57

#### Energie

<i>BGH</i> : Leitungen der Bereiche „Recht und Regulierung“ sowie „Kaufmännischer Bereich“ unterfallen der Unbundling-Karenzzeitregelung nach § 10c VI EnWG	59
<i>OLG Celle</i> : Erneut zur Gestaltung eines rechtssicheren Konzessionierungsverfahrens – Neutralitätsgebot	61
<i>OLG Dresden</i> : Keine Rügepräklusion in Konzessionierungsverfahren nach § 46 EnWG	62
<i>BVerwG</i> : Zum Rechtsweg für eine Klage auf Akteneinsicht im Verfahren auf Abschluss eines Konzessionsvertrages	64
<i>BFH</i> : Sachgerechte Vorsteueraufteilung für ein Blockheizkraftwerk nach dem Verhältnis der Marktpreise der produzierten Strom- und Wärmemengen	65

#### Verkehr

<i>BMF</i> : Steuerliche Förderung der Elektromobilität	66
---	----

#### Abfall

<i>EuGH</i> : Aufgabenübertragung an Zweckverband kein öffentlicher Auftrag	67
---	----

#### Wasser

<i>VGH München</i> : Trinkwasserqualität von Hausbrunnen	69
<i>OVG Münster</i> : Kanal als Teil der öffentlichen Entwässerungseinrichtung	70
<i>OVG Schleswig</i> : Zulässigkeit von Gebühren für die Entwässerung von Straßen anderer Straßenbaulasträger	71



In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

Nr. 3 • 13. März 2017

14. Jahrgang

Mit Internet-Volltext-Service [www.IR.beck.de](http://www.IR.beck.de) der besprochenen Entscheidungen

Verlag C.H.Beck München und Frankfurt a.M.



D3-Z313

# der gemeinrechtliche Haushalt

**3**

Fachzeitschrift

**2017**

118. Jahrgang

für das kommunale Haushalts- und Wirtschaftsrecht,  
 das Kassen-, Rechnungs- und Prüfungswesen sowie  
 das gesamte kommunale Abgabenrecht

## Inhalt

### Aufsätze

**Prof. Dr. Walter Frenz**, Leiter Lehr- und Forschungsgebiet Berg-, Umwelt- und Europarecht, RWTH Aachen

Inhaltliche Vertragsänderungen nach der Auftragsvergabe. . . . . 49

**Prof. Dr. Ingolf Deubel**, Finanzminister a. D., Institut für Finanzwissenschaft Westfälische Wilhelms-Universität Münster

Zunehmender Verfall der kommunalen Infrastruktur – aber nicht überall . . . . . 52

**Klaus Weber**, Stadtkämmerer Hansestadt Warburg

Die Befreiung überschaubarer kommunaler Konzerne vom NKF-Gesamtabschluss als wertvoller Beitrag zum Bürokratieabbau in Nordrhein-Westfalen. . . . . 57

**Ralf Klomfaß**, Abteilungsleiter Verwaltungsprüfungen, Revisionsamt Stadt Mainz

Praktischer Fall: Die fragliche Zustellung der Ladung zur Abgabe der Vermögensauskunft . . . . . 61

**Aus der Rechtsprechung** . . . . . 67

Manuela Kiem

## Gewalt im häuslichen Bereich – Welche Rolle hat die Polizei?

## Rechtsprechung

## ► Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte

► Art. 3 EMRK	
Hutchinson gg. das Vereinigte Königreich (GK) (17.1.2017)	7
X. gg. die Schweiz (26.1.2017)	11
► Art. 5 EMRK	
Ilnscher gg. Deutschland (2.2.2017)	14
► Art. 8 EMRK	
Kacper Nowakowski gg. Polen (10.1.2017)	20
Salija gg. die Schweiz (10.1.2017)	23
Paradiso und Campanelli gg. Italien (GK) (24.1.2017)	26
► Art. 9 EMRK	
Osmanoğlu und Kocabaş gg. die Schweiz (10.1.2017)	32
Entscheidungsanmerkung <i>Kieber</i>	36
► Art. 10 EMRK	
Jankovskis gg. Litauen (17.1.2017)	37
Entscheidungsanmerkung <i>Schöpfer</i>	40
Selmani u.a. gg. Mazedonien (9.2.2017)	41
► Art. 12 EMRK	
Babiarz gg. Polen (10.1.2017)	45
► Art. 14 EMRK	
Saumier gg. Frankreich (12.1.2017)	48
Mitzinger gg. Deutschland (9.2.2017)	51
Khamtokhu und Aksenchik gg. Russland (GK) (24.1.2017)	54
► Art. 1 1. Prot. EMRK	
Werra Naturstein GmbH & Co KG gg. Deutschland (19.1.2017)	58
► Art. 2 4. Prot. EMRK	
De Tommaso gg. Italien (GK) (23.2.2017)	63
Weitere Urteile und Entscheidungen des EGMR	69

## ► Gerichtshof der Europäischen Union

► Art. 1 Abs. 1, 2 lit. a, 5 und 7 lit. f der RL 95/46; § 15 deutsches Telemediengesetz Rs. C-582/14 v. 19.10.2016 (Patrick Breyer gg. Bundesrepublik Deutschland) Speicherung von IP-Adressen durch Webseitenbetreiber	78
--	----

## ► Österreichische Judikatur

► Art. 8 EMRK, Art. 2 BVG Kinderrechte, Art. 24 Abs. 3 GRC, §§ 151, 187 ff. ABGB VfGH G 494/2015, Erkenntnis vom 13.12.2016 Kein automatisches Recht des biologischen Vaters auf Feststellung der Vaterschaft	82
--	----



38. Jahrgang  
Heft 11  
17. März 2017

*Herausgeber:*

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

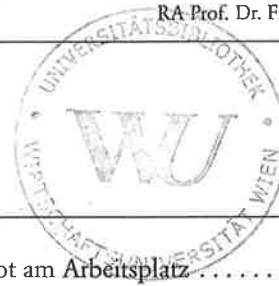
*Herausgeberbeirat:*

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

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

**Inhaltsverzeichnis**

**ZIP-aktuell**



EuGH zum Kopftuchverbot am Arbeitsplatz .....	A 21	Nr. 78
BGH zum Verbrauchergerichtsstand .....	A 21	Nr. 79
BGH: Unabhängige Verjährung der Anwaltschaft wegen ver- schiedener Pflichtverstöße .....	A 21	Nr. 80
BFH zur umsatzsteuerrechtlichen Organschaft bei Eigenver- waltung .....	A 21	Nr. 81
LAG Berlin zur gerichtlichen Überprüfung der Mitbestimmungs- regelung bei Zalando SE .....	A 22	Nr. 82
BTag: Konzerninsolvenzrecht kommt .....	A 22	Nr. 83
RegE zur Umsetzung der 4. EU-Geldwäscherichtlinie .....	A 22	Nr. 84

**Aufsätze**

<i>Holger Altmeyen, Passau</i>	Verwertung von Ansprüchen der gelöschten GmbH gegen Gesellschafter und Geschäftsführer im Einvernehmen zwischen Nachtragsliquidator und Gläubiger .....	497
<i>Günter Kahlert</i> <i>Arne Schmidt, Hamburg</i>	Der sog. Sanierungserlass ist tot – Wie geht es weiter? .....	503
<i>Gerrit Hölzle, Bremen</i> <i>Günter Kahlert, Hamburg</i>	Der sog. Sanierungserlass ist tot – Es lebe die Ausgliederung .....	510

**Rechtsprechung**

**Bank- und Kreditsicherungsrecht**

EuGH 25. 1. 2017 – Rs C-375/15	Zur Übermittlung von Informationen betreffend Zahlungsdienste über eine Mailbox auf einer E-Banking-Website („BAWAG“) .....	514
--------------------------------	--	-----

## Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

BGH	6. 12. 2016 – II ZR 140/15	<b>Fälligkeit des Anspruchs des stillen Gesellschafters auf das Auseinandersetzungsguthaben bei Beendigung der atypisch stillen Gesellschaft erst nach Auseinandersetzung</b> . . . . .	517
BFH	6. 12. 2016 – IX R 12/15 +	Nachträgliche Anschaffungskosten der Beteiligung aufgrund krisenbestimmten Darlehens eines unternehmerisch beteiligten Aktionärs an die AG vor MoMiG . . . . .	519
OLG Düsseldorf	15. 11. 2016 – I-26 W 2/16 (AktE)	Berechnung der Barabfindung nach Unternehmenswert im Zeitpunkt des Squeeze-out-Beschlusses trotz vorhergehendem Unternehmensvertrag . . . .	521
OLG Düsseldorf	18. 8. 2016 – I-26 W 12/15 (AktE)	Keine Untergrenze der Abfindung in Höhe der Börsenwertrelation bei Merger of equals (LS) . . . . .	526
BGH	25. 10. 2016 – II ZR 230/15	Berichtigung . . . . .	526

## Vertrags- und Haftungsrecht

BGH	17. 11. 2016 – VII ZR 6/16 +	<b>Zur Kostentragung für vom Unternehmer dem Handelsvertreter (Tankstellenhalter) per Datenfernübertragung übermittelte Preisdaten betreffend Agenturwaren</b> . . . . .	527
BGH	26. 10. 2016 – VIII ZR 240/15	Zur Fristsetzung zur Nachbesserung bei sporadisch auftretenden sicherheitsrelevanten Mängeln eines Kfz . . . . .	530

## Insolvenz- und Sanierungsrecht

BGH	2. 2. 2017 – IX ZR 245/14	<b>Zur Gläubigerbenachteiligung durch Verrechnung wechselseitiger Forderungen im Kontokorrentverhältnis</b> . . . . .	533
BGH	8. 12. 2016 – V ZB 41/14	Grundsteuerforderungen als öffentliche Lasten des Grundstücks dingliche Rechte i. S. v. Art. 5 Abs. 1 EuInsVO („Senior Home“) . . . . .	535
OLG Zweibrücken	8. 12. 2016 – 1 Ws 334/16	Keine Entbindung des Steuerberaters einer insolventen Gesellschaft von seiner Schweigepflicht im Strafprozess gegen Organe nur durch den Insolvenzverwalter . . . . .	537
OLG München	21. 10. 2016 – 34 Wx 327/16	Keine Löschung eines Insolvenzvermerks auf Antrag der Schuldnerin wegen angeblich inhaltlicher Unrichtigkeit des Insolvenzeröffnungsbeschlusses . . . . .	538

## Arbeits- und Sozialrecht

LAG Hamburg	31. 5. 2016 – 7 Sa 3/16	Zum Verhältnis von Unternehmensaufspaltung und Betriebsübergang . . . . .	540
BAG	26. 10. 2016 – 7 AZR 140/15 +	Zur sachgrundlosen Befristung durch Tarifvertrag (LS) . . . . .	544
BAG	24. 8. 2016 – 5 AZR 129/16 +	Vorrang der Individualabrede auch für vorformulierte Einzelbedingungen in Verbraucherverträgen (LS) . . . . .	544

**Beilagenhinweis:** Dieser Ausgabe liegen zwei Beilagen der Verlag Dr. Otto Schmidt KG, Köln, bei. Wir bitten um freundliche Beachtung!

ZIP



<b>GESETZGEBUNG</b>	III
<b>INFO AKTUELL – WIRTSCHAFTSRECHT</b>	137
<b>INFO AKTUELL – ARBEITS-, SOZIAL- UND STEUERRECHT</b>	138
<b>WIRTSCHAFTSRECHT</b>	
<b>Alexander Wimmer:</b> Die Außenkommunikation des Aufsichtsrats mit Investoren	139
<b>Wolfgang Reisinger:</b> Versicherungsrechtliche Judikatur für die Wirtschaft	144
<b>JUDIKATUR</b>	
<b>» SCHULDRECHT</b>	
Rückforderung einer ungerechtfertigt abgerufenen Bankgarantie – Verjährung	148
Sicherheitsrisiken durch Verpackung – Produkthaftung?	148
Anlegerschaden – Schadensminderungspflicht des Anlegers	148
<b>» KONSUMENTENSCHUTZ</b>	
Verbraucherkredit – Prüfung der Kreditwürdigkeit	149
<b>» ANWALTSRECHT</b>	
Firmenwortlaut einer Rechtsanwalts-Gesellschaft	149
<b>» GESELLSCHAFTSRECHT</b>	
GesbR neu: Vertraglicher Anspruch gegen Mitgesellschafter	150
GmbH: Abtretungsangebot – formfreier Verzicht	151
Aktiengesellschaft: Verschmelzung – gemeinsamer Vertreter	151
Haftung für Titelverstoß durch Schwestergesellschaft?	152
<b>» PRIVATSTIFTUNGSRECHT</b>	
Privatstiftung: Tod des Begünstigten – Parteistellung	152
<b>» WERTPAPIERRECHT</b>	
Prospektpflicht: Nachtragspflicht, Verbraucher-Rücktritt	153
<b>» BANKENRECHT</b>	
Unternehmerkredit mit Zinsanpassungsklausel	154
Verbot der Bezeichnung eines Sparbuchs mit dem Namen eines Dritten – Schutzzweck	155
<b>» VERSICHERUNGSRECHT</b>	
Rechtsschutzversicherung: Deckungsprozess – Erfolgsaussichten	155
Rechtsschutzversicherung: Deckungsprozess – Wiederaufnahme?	156
<b>» INSOLVENZRECHT</b>	
VfGH: Kein Parteienantrag auf Normenkontrolle „im Insolvenzverfahren“	156
Schenkung auf den Todesfall – Konkursöffnung über separierten Nachlass	157



## INHALTSVERZEICHNIS

## »ÖFFENTLICHES WIRTSCHAFTSRECHT

VfGH: Glücksspielmonopol zulässig	157
-----------------------------------	-----

## »DATENSCHUTZRECHT

Masseverwalter: Datenschutzrechtliches Auskunftsrecht?	158
--	-----

**ARBEITSRECHT**

<b>Georg Königsberger:</b> Unfallversicherungsschutz von Schülerinnen und Schülern im Rahmen der Berufsorientierung	159
---	-----

**JUDIKATUR**

## »ALLGEMEINES ARBEITSRECHT

Unzulässige Beschränkung der Mandatsausübung eines BR-Mitglieds	163
Keine Vorlagepflicht der Krankenstandsbestätigung nach DV-Ende	164
Entzug des privat nutzbaren Dienstwagens – Berechnung des Äquivalents	164
Überstundenentgelt: Widerruf eines Verjährungsverzichts	165
Rückersatz von Kosten einer Ausbildung zur Diplomkrankenschwester	165
Berücksichtigung eines kollektivvertraglichen Nachfaktors bei der Entgeltfortzahlung	166
BAGS-KV: Nachweis von Vordienstzeiten	166
KollV-Holz- und kunststoffverarbeitendes Gewerbe; Einrechnung von Mutterschutzzeiten bei Kündigungsfrist	167
VfGH: Entlassungsschutz für Väter in Karenz/Elternteilzeit nicht verfassungswidrig	167

## »SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

WC-Pause auf dem Heimweg – kein Wegunfall	168
Hubschrauberpilot im Flugrettungsdienst: Borreliose keine Berufskrankheit	169
Missbräuchlicher Bezug einer vorzeitigen Alterspension eines Gesellschafter-Geschäftsführers	170

## »KINDERBETREUUNGSGELD

Kinderbetreuungsgeld: Frist für Änderung der gewählten Variante	170
---	-----

**STEUERRECHT**

<b>Nikolaus Zorn:</b> Aufteilung des Pauschalpreises auf verschiedene Umsatzsteuersätze	171
<b>Andrei Bodis/Andrea Ebner:</b> Ertragsteuerliche Auswirkungen der entgeltlichen Übertragung von Fruchtgenussrechten an Grundstücken	176
<b>Reinhold Beiser:</b> Betriebsausgaben nur zu 60 %?	180
<b>Christian Hammerl:</b> Die wirtschaftliche Unterordnung bei land- und forstwirtschaftlichen Nebentätigkeiten	188
<b>Bernhard Renner:</b> Aufwendungen für Deutschkurs des Ehepartners bei drohender Ausweisung: außergewöhnliche Belastung	192
<b>Stefan Schuster:</b> Nettolohnvermutung Neu: Steuergerechtigkeit – auf Biegen und Brechen?	195
VwGH: Keine Kommunalsteuer für nicht wesentlich beteiligte Geschäftsführer von Freiberufler-GmbH ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	198
VwGH zur Verlustberücksichtigung im Ausland iSd § 2 Abs 8 EStG ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	199
VwGH zur Ausschüttungsfiktion bei Einbringung eines buchmäßig überschuldeten Betriebes ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	201
<b>Mario Mayr:</b> Die Neuerungen im UStG für das Jahr 2017 – Teil 1 (Grundstücke)	203
<b>Ignaz Arnoldi:</b> Die Beweisbedürftigkeit von Tatsachen im Abgabenverfahren	208

**IMPRESSUM**

216

# IN DIESEM HEFT

BFG: Keine „Anrechnung“ der Einmalzahlung nach dem Steuerabkommen mit der Schweiz (Bodis / Schlager)	489
Die neue Investitionszuwachsprämie (Wala / Baumüller / Knoll)	493
Ministerrat beschließt Halbierung der Flugabgabe	497
Martin Vock übernimmt Leitung der Abteilung für Abgabenverfahrens- und Exekutionsrecht	497
Steuertermine im April	497
Der Gewinnfreibetrag im Fall einer Betriebsveräußerung oder -aufgabe (Beiser)	498
Kommunalsteuerbetriebsstätte und Arbeitskräfteüberlassung (Platzer)	501
Nicht kostendeckende Vermietung an den Gesellschafter-Geschäftsführer (Renner)	505
VwGH: Liebhabereikörperschaften können keine Gruppenmitglieder sein (Komarek / Reinold / Zinnöcker)	511
Nutzungsdauer von Baugeräten	518
Umsatzsteuer-Update März 2017: Aktuelles auf einen Blick (M. Mayr)	519
Kein ermäßigter Mehrwertsteuersatz für digitale Publikationen zum Download	525
Werbekostenzuschuss für Prospekte (Neubauer)	526
Aus der jüngsten Rechtsprechung (aktuelle Steuerjudikatur)	528

- Repräsentationsaufwendungen: Abzugsverbot
- Einkünftezurechnung

- Gruppenbesteuerung
- Umgründung: Verlustvortrag

Impressum:  
Siehe letzte Umschlagseite

Inhaltsverzeichnisdienst per E-Mail.

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

# SWK

Steuer- und Wirtschaftskartei

**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

**Herausgeber**

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

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

**Inhalt**

**108. Jahrgang  
Heft 6/2017**

**Herausgeber-Beirat**

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

## Aufsätze und Beiträge

**Dr. Andreas Heidinger**

Die Totengräber der Gesellschafterliste. Zugleich  
Besprechung der Entscheidung des OLG Dresden  
vom 1.6.2016 – 17 W 289/16

273

**Ralf Neumann / Kathrin Heuser**

§ 8d KStG – Weiterentwicklung der körperschaft-  
steuerlichen Verlustverrechnung für eng begrenzte  
Sonderfälle

281

**Markus Suchanek**

Die Gleichstellung der atypisch stillen Gesellschaft  
mit den übrigen ertragsteuerlichen Mitunternehmer-  
schaften. Zugleich Anmerkung zu BFH vom 8.12.2016  
– IV R 8/14

292

## Rechtsprechung Gesellschaftsrecht

**Geschäftsführer:** Unwirksamkeit einer Koppelungs-  
vereinbarung in einem Geschäftsführer-Anstellungs-  
vertrag (OLG Karlsruhe v. 25.10.2016 – 8 U 122/15)

295

**Der GmbHHR-Kommentar  
von Karsten Haase**

301

**Haftung des Gesellschafters:** Vorbelastungshaf-  
tung bei Einverständnis mit der Geschäftsaufnahme  
und Beweislast (LG Meiningen v. 3.11.2016 – (40) HK  
O 40/15)

302

**Der GmbHHR-Kommentar  
von Carsten Peetz**

303

**Gesellschafterliste:** Anwendbarkeit des § 16 Abs. 1  
GmbHG auf bis Oktober 2008 angemeldete Verän-  
derungen (OLG Dresden v. 1.6.2016 – 17 W 289/16)

306

## Rechtsprechung Steuerrecht

**Sanierungsgewinn:** Steuererlass aus Billigkeits-  
gründen nach dem sog. Sanierungserlass des BMF  
(BFH v. 28.11.2016 – GrS 1/15)

310

**Der GmbHHR-Kommentar**

**von Dr. Jens-Uwe Hinder, LL.M. / Dr. Jenny Broek-  
mann**

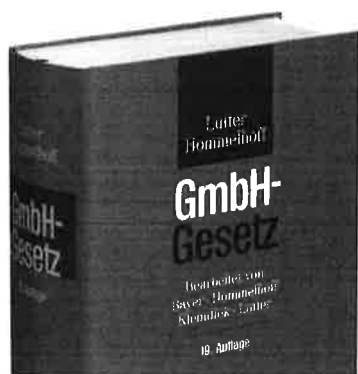
324

**GmbH & Co. KG & Still:** Gewerbesteuerrechtliche  
Folgen der atypisch stillen Beteiligung am Handels-  
gewerbe einer Personengesellschaft (BFH v.  
8.12.2016 – IV R 8/14)

326



Lutter/Hommelhoff.  
Zuverlässig. Punktgenau.



[otto-schmidt.de/gk19](http://otto-schmidt.de/gk19)

Das gibt Ihnen große  
Gestaltungskraft.



Jetzt Probe lesen und bestellen bei  
[www.otto-schmidt.de/fwg2](http://www.otto-schmidt.de/fwg2)

## Inhalt

### IM BLICKPUNKT

**Raik Brete, Hannover**

Die Rechtsbeschwerde vor dem OLG Köln gegen Ordnungsgeld-Entscheidungen des LG Bonn zur Offenlegung von Jahresabschlüssen R 81

### Unternehmensrecht

Verschärfung der Steuerberaterhaftung für Insolvenzverschleppungsschäden R 85

Die gelöschte Limited im Rechtsverkehr R 85

Vollmachten sorgfältig formulieren R 85

### Steuer- & Bilanzrecht

Steuerliche Berücksichtigung selbst getragener Aufwendungen des Arbeitnehmers für Dienstwagen R 86

Keine erweiterte Gewerbesteuerkürzung bei Veräußerung eines Teils eines Mitunternehmeranteils R 88

### Arbeits- & Sozialrecht

Schadensersatz nach dem AGG: Auf die „überwiegende Wahrscheinlichkeit“ kommt es an R 88

Angaben in sozialen Netzwerken – Vorsicht bei Wettbewerb R 89

Stärkung von Betriebsrenten durch das Betriebsrentenstärkungsgesetz R 89

### Wirtschafts-Praxis

Die Top-20 umsatzstärksten Fußballclubs R 90

Entwicklung des Bierabsatzes in Deutschland R 92

### Zeitschriftenspiegel R 94

### Buchbesprechung

Baumbach/Hueck, Gesetz betreffend die Gesellschaften mit beschränkter Haftung: GmbHG R 94

### Impressum R 96

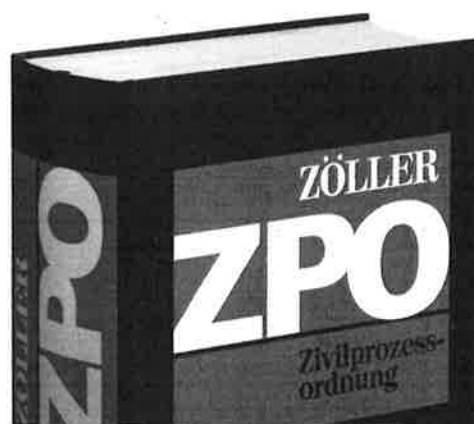
Dieser Ausgabe liegen folgende Prospekte bei: „Walz, Das ADR-Formularbuch“; „Online-Katalog Wirtschafts- und Gesellschaftsrecht 2017“, Verlag Dr. Otto Schmidt; „Das Unternehmertestament“, Centrale für GmbH; „Gesellschaftsrecht – Fachwissen von RWS“, RWS Verlag sowie „Fachanwaltslehrgang Internationales Wirtschaftsrecht“, Fachseminare von Fürstenberg.  
Wir bitten unsere Leser um freundliche Beachtung.

Mit freundlicher Empfehlung  
Ihrer Mandanten.



Probe lesen und bestellen unter  
[www.otto-schmidt.de/ssw2](http://www.otto-schmidt.de/ssw2)

Schon bestellt?



[der-neue-zoeller.de](http://der-neue-zoeller.de)



## IN ALLER KÜRZE 83

### THEMA

<b>Natascha Brandstätter:</b> Die Stellung des Lebensgefährten im neuen Erbrecht	84
<b>Sebastian Brehm:</b> Die Stundung des Pflichtteils	87

### GESETZGEBUNG

Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 16. 3. 2017)	91
Erhöhung der mietrechtlichen Richtwerte	92

### RECHTSPRECHUNG

#### » FAMILIENRECHT

Unterhaltsanspruch des studierenden Kindes erlischt mit Überschreiten der durchschnittlichen Studiendauer	92
Aufteilung des ehelichen Vermögens – Rückzahlung von Altschulden aus ehelichen Mitteln als Vorteil	93
Veräußerung ehelichen Vermögens – Beurteilung der Wirksamkeit des Veräußerungsgeschäfts im Aufteilungsverfahren	93
Sachwalterschaftsverfahren – keine Zuständigkeitsübertragung während Therapie	93

#### » SACHENRECHT

Bindungswirkung des Grenzkatasters auf eingetragene Grundstücke beschränkt	93
Judikaturänderung: Keine Verselbstständigung eines Liegenschaftsteils ohne Zustimmung der anderen Miteigentümer	94
Löschung der Hypothek aufgrund materieller Unrichtigkeit der Pfandbestellungsurkunde	94
Unterschriftenbeglaubigung durch tschechischen Rechtsanwalt – Nichtanerkennung im Grundbuchverfahren zulässig	95

#### » SCHULDRECHT

Rückforderung von Glücksspieleinsätzen wegen Geschäftsunfähigkeit – Bestimmtheit des Klagebegehrens	95
Verwendung besonders tarifierter Rufnummern für Kundenkontakte unzulässig	95
Kein Rücktrittsrecht nach dem FAGG bei Vertragsabschluss an einem Messestand	96

#### » MIET- UND WOHNRECHT

Anfechtung des Mehrheitsbeschlusses über eine außerordentliche Verwaltungsmaßnahme – Frist	96
Zusage einer Kostenbeteiligung als formgebundene Änderung des Aufteilungsschlüssels	97
Zuständigkeit des Außerstreitgerichts für Rechnungslegungsbegehren gegen faktischen Verwalter	97

#### » SCHADENERSATZ

Ärztliche Aufklärungspflicht über Untersuchungsmethoden während der Schwangerschaft	97
Direktanspruch des Geschädigten gegen den Versicherer nach einem internationalen Verkehrsunfall	98
Keine Gefährdungshaftung des Waggonhalters für einen Eisenbahnunfall	98
Gefährdungshaftung des Liftbetreibers – Sorgfaltsmaßstab bei unabwendbarem Ereignis	99

» **VERFAHRENSRECHT**

Wahrnehmung der sachlichen Unzuständigkeit nach notwendiger Delegation	99
Prozesskostensersatz für Stellungnahme zum Parteienantrag auf Normenkontrolle?	99

**LITERATURÜBERSICHT**

100

**Herausgeber:**

Hofrat des OGH Univ.-Prof. Dr. Georg E. Kodek, LL.M.  
Senatspräsident 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** § 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 Jänner 2017 | Verlags- und Herstellungsort: Wien | Die Zeitschrift erscheint 22-mal im Jahr | Einzelheftpreis 2017: 16 €; Jahresabonnement 2017: 256 € inkl. MWST bei Vorauszahlung; Preisänderungen vorbehalten | Bankverbindung: Bank Austria, IBAN: AT84 1200 0504 2346 8600, 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. 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 Safer-Eckert, BA  
1030 Wien, Marxergasse 25  
Tel. +43-1-534 52-1121, Fax DW 146  
E-Mail: viktorija.safer-eckert@lexisnexis.at

**Abonnentenservice:**

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

**Anzeigen & 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 des übertragbaren, 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 2017 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.**

## Inhaltsverzeichnis



### ZInsO-Aktuell

### ZInsO-Beihefter: Insolvenzreport 12/2017

### ZInsO-Aufsätze

<b>Rücknahme des Antrags auf Restschuldbefreiung durch den Schuldner bei drohender Versagung – alte und neue Probleme</b> .....	565
<i>von Richter am Bundesgerichtshof Professor Dr. Gerhard Pape, Göttingen/Karlsruhe</i>	
<b>Die „lockeren“ wesentlichen Bestandteile eines Grundstücks</b> .....	573
<i>von Richter am Bundesgerichtshof Professor Dr. Markus Gehrlein, Karlsruhe</i>	
<b>Arbeitsrecht im Insolvenzplanverfahren – so geht das (nicht)</b> .....	577
<i>von Rechtsanwältin (Syndikusrechtsanwältin)/Fachanwältin für Arbeitsrecht Dr. Hannah Krings, Düsseldorf</i>	

### ZInsO-Dokumentation

<b>Gesetz zur Erleichterung der Bewältigung von Konzerninsolvenzen in 2. und 3. Lesung angenommen</b> .....	582
<b>Reform des Konzerninsolvenzrechts</b>	
<b>Rede des MdB Prof. Dr. Heribert Hirte in der 2. und 3. Lesung des Gesetzentwurfs im Deutschen Bundestag am 9. 3. 2017</b> .....	592

### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts .....	595
Diese Ausgabe enthält eine Rezension zu folgendem Titel: <i>Jens M. Schmittmann/Holger Theurich/Tim Brune, Das insolvenzrechtliche Mandat</i>	

### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### I. Entscheidungsreport

##### • Insolvenzrecht

<b>Klauselerteilung aus einem titulierten Anspruch an den Insolvenzverwalter</b> .....	596
<i>BGH, Beschl. v. 2. 2. 2017 – I ZR 146/16</i>	
<b>Zur Vollwertigkeit des Gegenleistungs- und Rückgewähranspruchs nach § 57 Abs. 1 AktG; Besicherung zum Zwecke des Erwerbs von Aktien</b> .....	597
<i>BGH, Urt. v. 10. 1. 2017 – II ZR 94/15</i>	
<b>Insolvenzrechtliches Aufrechnungsverbot bei unberechtigtem Steuerausweis i.S.d. § 14c Abs. 2 UStG</b> .....	601
<i>BFH, Urt. v. 8. 11. 2016 – VII R 34/15</i>	
<b>Verfolgung des Anfechtungsanspruchs eines Einzelgläubigers nach dem AnfG durch den Insolvenzverwalter</b> .....	604
<i>OLG München, Beschl. v. 10. 1. 2017 – 34 Wx 239/16</i>	
<b>Kenntnis des Anfechtungsgegners vom Gläubigerbenachteiligungsvorsatz des Schuldners</b> .....	607
<i>OLG München, Endurt. v. 20. 12. 2016 – 5 U 3172/16</i>	
<b>Beweislast des Insolvenzverwalters bei behaupteter Unentgeltlichkeit bzw. Wertlosigkeit einer getilgten Forderung</b> ...	608
<i>LG Heilbronn, Urt. v. 30. 12. 2016 – Si 10 O 126/16</i>	
<b>Nachmeldender Gläubiger als Kostenschuldner für Nachmeldegebühr</b> .....	610
<i>LG Krefeld, Beschl. v. 9. 2. 2017 – 7 T 156/16</i>	

• **Arbeits- und Sozialrecht**

**Änderungskündigung; Betriebsratsanhörung** ..... 611  
*BAG, Urt. v. 25. 5. 2016 – 2 AZR 345/15*

**Haftungsbeschränkung des Betriebserwerbers in der Insolvenz; betriebliche Altersversorgung** ..... 612  
*LAG Rheinland-Pfalz, Urt. v. 4. 11. 2016 – 1 Sa 118/16*

• **Verbraucherinsolvenz und Restschuldbefreiung**

**Keine persönliche Beratung bei laufender Fahrt im Straßenverkehr** ..... 615  
*LG Düsseldorf, Beschl. v. 10. 2. 2017 – 25 T 3/17*

**II. Leitsatzreport**

**Insolvenzforderung; Zulässigkeit der Berufung; Wert des Beschwerdegegenstands; Auslegung einer Bezugnahmeklausel; „Neuvertrag“** ..... 616  
*BAG, Urt. v. 7. 12. 2016 – 4 AZR 414/14*

**Anforderungen an einen ernsthaften Sanierungsversuch** ..... 616  
*OLG Frankfurt/M., Urt. v. 19. 10. 2016 – 19 U 102/15*

**HERAUSGEBER**

**Herausgeber:**

*Prof. Dr. Christian Berger • RA Dr. Susanne Berner • Michael Bretz • RA Dr. Christian Brückmans • RA Dr. Jan de Weerth • Prof. Dr. Ulrich Foerste • RA Dr. Michael C. Frege • RiAG Frank Frind • RiBGH Prof. Dr. Markus Gehrlein • Prof. Dr. Hugo Grote • RA Dr. Andreas Henkel • WP/StB Michael Hermanns • Prof. Dr. Heribert Hirte • RiAG Martin Horstkotte • Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Hüber • RA Peter J. Hützen • RA Dr. Karen Kuder • RA Dr. Norbert Küpper • RiAG Dr. Peter Laroche • Prof. Dr. Wolfgang Marotzke • PD Dr. Sebastian Mock • RA Patrick Mückl • Prof. Dr. Bettina Nunner-Kraugasser • RA Dr. Manfred Obermüller • Vors. RiOLG Dr. Dietmar Onusseit • RA Prof. Dr. Klaus Pannen • RiBGH Prof. Dr. Gerhard Pape • RA Dr. Christoph Poertzgen • RA Stephan Ries • Prof. Dr. Thomas Rönnau • Prof. Dr. Jessica Schmidt • RiBGH a.D. Prof. Dr. Lutz Strohn • RiBGH a.D. Gerhard Vill • OStA Raimund Weyand*

**Schriftleitung:**

*RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer*

**Gründungsherausgeber:**

*RiBGH a.D. Hans-Peter Kirchhof • Vors. RiBGH a.D. Dr. Gerhart Kreft • Vors. RiLAG a.D. Ernst-Dieter Berscheid • RiBGH Prof. Dr. Gerhard Pape • Prof. Udo Hintzen • Prof. Dr. Heribert Hirte • RA Dr. Manfred Obermüller • RA Wolfgang Wutzke • RA Dr. Karsten Förster • Michael Bretz • Prof. Dr. Hugo Grote • RA Martin Notthoff • Dipl.-Kfm./StB Gerd Scholten • OStA Raimund Weyand*

**Urheber- und Verlagsrechte:**

*Annahme nur von Originalaufsätzen, die ausschließlich dem Verlag zur Alleinverwertung in allen Medien angeboten werden. Mit der Annahme des Manuskripts durch den Verlag überträgt der Autor dem Verlag für die Dauer von vier Jahren das ausschließliche, danach das einfache Nutzungsrecht. Das Nutzungsrecht umfasst insbesondere auch die Befugnis zur Einspeicherung in Datenbanken sowie zur weiteren Vervielfältigung im Wege fotomechanischer oder elektronischer Verfahren, einschl. Disketten, CD-ROM, DVD und Online-Diensten.*

*Die Zeitschrift und alle in ihr enthaltenen Beiträge und Abbildungen sind urheberrechtlich geschützt. Mit Ausnahme der gesetzlich zugelassenen Fälle ist eine Verwertung ohne Einwilligung des Verlages unzulässig.*

**IMPRESSUM**

*Wolters Kluwer Deutschland GmbH*

*Carl Heymanns Verlag*

*Luxemburger Str. 449, 50939 Köln*

*http://www.insolvenzrecht.jurion.de*

*Kundenservice: (0 26 31) 801-22 22*

*Erscheinungsweise: wöchentlich*

*Anzeigenverkauf: Karsten Kühn*

*Telefon: (02 21) 9 43 73-77 97*

*Telefax: (0221) 9 43 73-1 77 97*

*E-Mail: Karsten.Kühn@wolterskluwer.com*

*Anzeigendisposition: Karin Odening*

*Telefon (02 21) 9 43 73-77 60*

*E-Mail: anzeigen@wolterskluwer.com*

*Schriftleiter: Rechtsanwalt Prof. Dr. iur. Hans Haarmeyer*

*E-Mail: hans.haarmeyer@t-online.de*

*Redaktion: Henrieke Oppmann, Michaela von Rüden*

*Luxemburger Str. 449, 50939 Köln*

*Telefon: (02 21) 9 43 73-73 54*

*Telefax: (02 21) 9 43 73-1 73 54*

*E-Mail: Henrieke.Oppmann@wolterskluwer.com*

*Bezugspreis zzgl. Versandkosten*

*(monatlich im Voraus): € 56,60*

*Preis für das Einzelheft: € 26,00*

*Kündigungsfrist:*

*6 Wochen zum Ende des Bezugsjahres*

*Herstellung: Appel & Klinger Druck und Medien GmbH, Schneckenlohe*

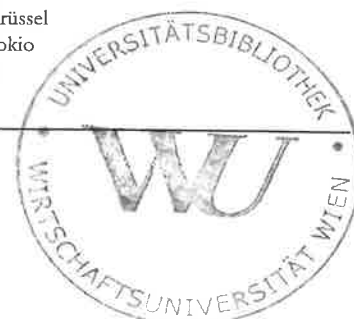
*ISSN 1615-8032*

*Herausgeber:*

Prof. Dr. Carsten Becker, Direktor beim Bundeskartellamt, Bonn  
Prof. Dr. Dr. h. c. Joachim Bornkamm, Freiburg i. Br.  
Prof. Dr. Meinrad Dreher, Mainz  
Prof. Dr. Andreas Fuchs, Osnabrück  
Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Immenga, Göttingen  
RA Dr. Frank Montag, Brüssel  
RA Dr. Christoph Stadler, Düsseldorf  
Dr. Kurt Stockmann, Vizepräsident  
des Bundeskartellamts a. D., Berlin  
Prof. Dr. Stefan Thomas, Tübingen

*Herausgeberbeirat:*

Prof. Dr. Josef Drexl, München  
Prof. Dr. David J. Gerber, Chicago  
Dr. Florian C. Haus, Bonn  
Prof. Dr. Roman Inderst, Frankfurt/M.  
Wolfgang Jaeger, Düsseldorf  
Prof. Dr. Ohseung Kwon, Seoul  
Dr. Bernd Langeheine, Köln/Brüssel  
Prof. Dr. Iwakazu Takahashi, Tokio  
Prof. Dr. Xiaoye Wang, Beijing  
Prof. Dr. Roger Zäch, Zürich



**Inhaltsverzeichnis**

**Aufsätze**

<i>Peter-Tobias Stoll</i>	Das Subventionsrecht der WTO: Ordnung des Welthandels und Schutz des Wettbewerbs .....	1
<i>Peter W. Heermann</i>	Verbandsautonomie im Verhältnis gegenüber Dritten – Kein Spiel ohne (kartell-)rechtliche Grenzen! .....	24
<i>Hermann Dück/Gerrit Terhorst</i>	Zentralvermarktung der Fußball-Bundesliga im Lichte neuer kartellrechtlicher Kriterien wie „No-Single-Buyer-Rule“ und alternative Modelle der Rechteverwertung .....	50
<i>Xiaoye Wang</i>	Why SEPs have been involved in Antitrust Cases – From A Chinese Scholar’s Perspective .....	72
<i>Christian Busse</i>	Die Sonderkartellverordnungen der Europäischen Kommission vom April 2016 zur Planung der Milcherzeugung ...	88

# Mitteilungen der deutschen Patentanwälte

Herausgegeben vom Vorstand der Patentanwaltskammer

108. Jahrgang  
München, Heft 3  
März 2017  
Seiten 97 – 144  
Zitierweise: Mitt. (Jahr), (S.)



Freischaltung der  
recherchierbaren Onlineausgabe:

Jurion Kundenservice  
+ 49 (221) 9 43 73-70 50  
jurion@wolterskluwer.com

## Inhalt

### Beiträge

<b>Block</b>	Art. 101 AEUV als Einwand im Patentverletzungsprozess – eine Übersicht für die Praxis	97
<b>Exner / Hüttermann / Michalski</b>	Patenterteilung als Hilbertprogramm – Möglichkeiten und Grenzen der regelbasierten Prüfungspraxis des EPA	104
<b>Morishima</b>	Japan: Successes and Setbacks of the „Nation built on IP“ – Problems and Expectations	110

### Entscheidungen

	<b>Patent</b>	
<b>EPA</b>	Entsch. vom 29.11.2016, G 1/15 – Partial Priority	113
<b>BPatG</b>	Beschl. vom 7.12.2016, 15 W (pat) 22/14 – Trifloxystrobin Widerruf eines ergänzenden Schutzzertifikats	121
	Leitsätze	
	<b>Gebrauchsmuster</b>	
<b>BPatG</b>	Beschl. vom 13.10.2016, 35 W (pat) 16/12 – Doppelvertretungskosten im Gebrauchsmuster-Löschungsverfahren	123
	<b>Marke</b>	
<b>BPatG</b>	Beschl. vom 15.9.2016, 25 W (pat) 59/14 – Traubenzuckertäfelchen Technische Wirkung der Warenform	129
	Leitsätze	
	<b>Urheberrecht – Leitsätze</b>	134
	<b>Arbeitnehmererfinderrecht – Leitsätze</b>	134
	<b>Wettbewerbsrecht – Leitsätze</b>	134
	<b>Berufsrecht</b>	
<b>OLG München</b>	Urt. vom 22.9.2016, Pat A-Z 1/2015 – Anrechnung von Ausbildungszeiten Zulassung zur Patentanwaltsausbildung	135

# Inhalt

	<b>Kostenrecht</b>	
<b>BPatG</b>	Beschl. vom 10.1.2017, 25 W (pat) 19/15 – Cevita Gebührenrechtliche Behandlung gemeinschaftlicher Inhaber eines gewerblichen Schutzrechts im patentamtlichen bzw. –gerichtlichen Rechtsbehelfs- und Rechtsmittelverfahren	138
	Leitsätze	.
	<b>Verfahrensrecht – Leitsätze</b>	143
	<b>Sonstiges – Leitsatz</b>	144

## Rezensionen

<b>Gruber</b>	Keukenschrijver, Patentnichtigkeitsverfahren, 6. Auflage, 2016	144
---------------	--	-----

### Beilagenhinweis:

Mit dieser Ausgabe verteilen wir je eine Beilage der ADFINEO® Markus Wahle e.K., der FORUM Institut für Management GmbH und zwei Beilagen der IP for IP GmbH. Wir bitten um freundliche Beachtung.

## Impressum

### Schriftleitung

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

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

### Verlag

Wolters Kluwer Deutschland GmbH, Carl Heymanns Verlag, Freisinger Straße 3, 85716 Unterschleißheim, Telefon 089/3 60 07-0, Telefax 089/3 60 07-33 10

Wolters Kluwer Deutschland GmbH, Carl Heymanns Verlag, Köln, Luxemburger Straße 449, Postadresse: 50926 Köln, Telefon 02 21/9 43 73-70 00, Telefax 02 21/9 43 73-72 01, www.carl-heymanns.de

Kundenservice: Telefon 026 31/8 01-22 22, e-mail: info-wkd@wolterskluwer.com

© 2017 Wolters Kluwer Deutschland GmbH/Carl Heymanns Verlag

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

### Bezugsbedingungen

Die Zeitschrift erscheint grundsätzlich monatlich. Jahresabonnement inkl. ein Online-Zugang Gesamtpreis 254,00 € zzgl. Versandkosten (18,00 € Inland/35,40 € Ausland). Das Jahresabonnement enthält 17,96 € USt (Print 7 % auf 224,04 € = 15,68 €; Online 19 % auf 12,00 € = 2,28 €). Bei Mehrfachlizenzen zzgl. 1,00 € je Nutzer/Monat zzgl. 19% USt, Vorzugspreis für Bewerber/Studenten 50 % (zzgl. Versandkosten). Aufkündigung des Bezugs bis 30.09. zum Jahresende. Einzelheft 25,00 € inkl. 7 % MwSt, zzgl. Versandkosten.

### Anzeigen

Anzeigenverkauf: Karsten Kühn, Telefon 02 21/9 43 73-77 97, Fax -1 77 97, E-Mail: karsten.kuehn@wolterskluwer.com

Anzeigendisposition: Karin Odening, Telefon 02 21/9 43 73-77 60, E-Mail: anzeigen@wolterskluwer.com

Die Anzeigen werden nach der Preisliste Nr. 36 vom 1. 1. 2017 berechnet.

Satz: rdz GmbH, Sankt Augustin

Druck: Williams Lea & Tag GmbH, München

ISSN 0026-6884

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Handelsbilanzrecht/Rechnungslegung

**Arbeitnehmerdiensterfindungsvergütungen – kein entgeltlicher Erwerb eines immateriellen Werts**

**WP/StB Prof. Dr. Peter Oser / StB Roland Kaufmann, beide Stuttgart**

In Theorie und Praxis ist umstritten, ob die Vergütung eines Arbeitgebers für eine Diensterfindung seines Arbeitnehmers Entgelt für den Erwerb eines immateriellen Werts ist. In dem Beitrag werden die handelsrechtlichen Bestimmungen des DRS 24 im Hinblick auf die Bilanzierung entsprechender Vergütungen des Arbeitgebers diskutiert.

DB1226048

S. 497

Controlling

**Industrie 4.0: Wie muss die BWL kalkulieren?**

**Prof. Dr. Peter Hoberg, Worms**

Eine der Folgen des technischen Fortschritts im Rahmen der Industrie 4.0 ist, dass immer mehr Produkte jährlich im Preis gesenkt werden (müssen). Das stellt die produzierenden Unternehmen vor große Probleme, weil gleichzeitig die Produktzyklen immer kürzer werden und in den Anfangsjahren hinreichend hohe Preise realisiert werden müssen. Das in dem Beitrag entwickelte Modell soll Controller bei der Bestimmung der notwendigen Preise im Zeitablauf unterstützen.

DB1211110

S. 498

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Einkommensteuer/Lohnsteuer

**Auslagerung von an Nicht-Arbeitnehmer erteilten Direktzusagen auf Pensionsfonds steuerfrei?**

**StB Prof. Dr. Thomas Dommermuth / StB Thomas Schiller, beide Altenstadt**

Gegenwärtig beanstandet die Finanzverwaltung die Steuerfreiheit des § 3 Nr. 66 EStG, sofern Direktzusagen an Nicht-Arbeitnehmer i.S.d. § 17 Abs. 1 Satz 2 BetrAVG auf Pensionsfonds ausgelagert werden. Auch das erste mit der Beurteilung jenes Problems befasste FG vertritt in seiner Vorabbeurteilung eines konkreten Praxisfalls dieselbe Auffassung. Aufgezeigt wird, dass § 3 Nr. 66 EStG auch auf Nicht-Arbeitnehmer anwendbar sein muss.

DB1221558

S. 505

Einkommensteuer/Lohnsteuer

**Zuzahlungen des Arbeitnehmers bei der Firmenwagenbesteuerung**

**Dipl.-Fw. Walter Niermann, Düsseldorf**

Der BFH hat in zwei aktuellen Entscheidungen seine bisherige Rechtsprechung zur steuerlichen Behandlung von Zuzahlungen des Arbeitnehmers bei der Firmenwagenbesteuerung modifiziert. Es werden der neue systematische Ansatz des BFH untersucht und die Konsequenzen der neuen Rechtsprechung für die denkbaren Zuzahlungsvarianten in der Praxis aufgezeigt.

DB1230577

S. 510

Internationales Steuerrecht

**Neuerungen im Bereich der Verrechnungspreisdokumentation**

**Hendrik Buse / Rolf Schreiber, Düsseldorf /**

**Dr. Stefan Greil, Berlin**

Im Zuge der Anpassung der Verrechnungspreisdokumentationspflichten an die internationale Entwicklung wurde nunmehr der Entwurf der Gewinnabgrenzungsaufzeichnungsverordnung (GAufzV) veröffentlicht. Es werden die Änderungen an der GAufzV übersichtlich dargestellt.

DB1230523

S. 514

### VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Einkommensteuer

**Produktinformationsblatt nach § 7 AltZertG**

**BMF, Schreiben vom 21.02.2017**

DB1230886

S. 518

Einkommensteuer

**Altersvorsorge-Produktinformationsblattverordnung**

**BMF, Schreiben vom 21.02.2017**

DB1230885

S. 518

Umsatzsteuer

**Behandlung des Umweltbonus von Bund und Industrie zur Förderung elektrisch betriebener Fahrzeuge (Elektromobilität)**

**OFD Niedersachsen, Verfügung vom 09.02.2017**

DB1230884

S. 519

Internationales Steuerrecht

**Standard für den automatischen Austausch von Finanzinformationen in Steuersachen**

**BMF, Schreiben vom 01.02.2017**

DB1230883

S. 520

### ENTSCHEIDUNGEN

Einkommensteuer/Lohnsteuer

**Steuerliche Berücksichtigung von Zuzahlungen für Bereitschaftsdienstzeiten**

**BFH, Urteil vom 29.11.2016 – VI R 61/14**

DB1231776

S. 520

Einkommensteuer/Lohnsteuer

**Veräußerungsgewinn aus einer Kapitalbeteiligung an einem Unternehmen als Einkünfte aus nicht-selbstständiger Arbeit oder als sonstige Einkünfte**

**BFH, Urteil vom 04.10.2016 – IX R 43/15**

DB1227663

S. 522

Umsatzsteuer

**Insolvenzrechtliches Aufrechnungsverbot bei unberechtigtem Steuerausweis i.S.d. § 14c Abs. 2 UStG**

**BFH, Urteil vom 08.11.2016 – VII R 34/15**

DB1231775

S. 525

Umsatzsteuer

**Zur Unionsrechtskonformität des § 4 Nr. 28 UStG**

**BFH, Urteil vom 21.09.2016 – V R 43/15**

DB1228325

S. 527

**WIRTSCHAFTSRECHT****AUFSATZ**

Unternehmenskauf

**Bilanzgarantien bei Unternehmenskäufen – Praxishinweise und Gestaltungsempfehlungen****RA Prof. Dr. Stephan R. Göthel, LL.M. (Cornell) /****Martin Fornoff, Hamburg**

Das Urteil des OLG Frankfurt/M. zur Schadenersatzpflicht des Verkäufers bei Verletzung einer Bilanzgarantie verdeutlicht die Wichtigkeit der präzisen Ausgestaltung einer Bilanzgarantie in einem Unternehmenskaufvertrag. Insbesondere sollte die Rechtsfolgenseite im Rahmen der Vertragsgestaltung explizit berücksichtigt werden. Der Aufsatz zeigt anhand von Musterformulierungen Gestaltungsoptionen auf.

**DB1228693****S. 530****KOMPAKT**

Unternehmensbewertung

**Squeeze out: Zur Höhe der Barabfindung eines Minderheitsaktionärs im Fall des Bestehens eines Gewinnabführungsvertrags****Dr. Frederik Ruthardt, Stuttgart****DB1230159****S. 535****ENTSCHEIDUNGEN**

Aktienrecht

**Unzulässige Einlagenrückgewähr durch Besicherung eines einem Aktionär zum Erwerb der Aktien von einem Dritten gewährten Darlehens****BGH, Urteil vom 10.01.2017 – II ZR 94/15****DB1230159****S. 536**

Aktienrecht

**Zur Verbriefung des Abfindungsanspruchs des ausgeschlossenen Minderheitsaktionärs durch vom Hauptaktionär „ungültig“ gestempelte Aktienurkunden****BGH, Urteil vom 31.01.2017 – II ZR 285/15****DB1230944****S. 540**

Limited

**Löschung einer Limited im Gründungsstaat England nach Rechtshängigkeit: Unterbrechung des Verfahrens infolge des Verlusts der Partei- und Prozessfähigkeit****BGH, Beschluss vom 19.01.2017 – VII ZR 112/14****DB1229888****S. 543****ARBEITSRECHT****AUFSATZ**

Arbeitsvertragsrecht/Sozialversicherung

**Arbeits- und sozialrechtliche Gesetzgebung der Großen Koalition – Bestandsaufnahme 2017****RA/FAArbR Prof. Dr. Bernd Schiefer / RA Hans-Wilhelm****Köster / RA Dr. Axel Borchard / RA Walter Korte, alle****Düsseldorf**

Die Umsetzung der im aktuellen Koalitionsvertrag (2013 bis 2017) enthaltenen arbeits- und sozialversicherungsrechtlichen Vorhaben geht nun in die letzte Runde. Es wird ein Überblick über die Auswirkungen der bereits umgesetzten Gesetzesvorhaben gegeben. Anstehende Neuregelungen werden aufgezeigt und kurz bewertet.

**DB1226052****S. 546****KOMPAKT**

Kündigungsrecht/Datenschutz

**Gerichtsverwertbare Videoüberwachung im Betrieb nicht nur bei Straftaten****RA/FAArbR Dr. Till Hoffmann-Remy, Frankfurt/M.****DB1228182****S. 555**

Befristungsrecht

**Voraussetzungen einer Sachgrundbefristung bei fremdbestimmtem Vertretungsbedarf****RAin Dr. Anja Schöder, LL.M., Köln****DB1226845****S. 556****8. Mai 2017 | Frankfurt am Main****Fachtagung Tax Compliance Management****Interne steuerliche Kontrollsysteme und Tax Technology****REFERENTEN**

- **Prof. Dr. Johanna Hey**, Direktorin des Instituts für Steuerrecht, Universität Köln
- **Fritz Esterer**, Vorstand WTS
- **MR Dr. Thomas Eisgruber**, Bayerisches Staatsministerium der Finanzen für Landesentwicklung und Heimat
- **Prof. Dr. Henning Radtke**, Richter am Bundesgerichtshof, 1. Strafsenat
- **Olaf Schneider**, Chief Compliance Officer, Bilfinger SE

**THEMEN**

- Tax Compliance Management als elementarer Baustein des Risiko- und Compliance Managements
- Risiken und Chancen eines Tax IKS aus Sicht der Judikative
- Kernelemente eines effizienten Tax IKS und „Zertifizierung“
- Tax IKS als Teil eines kooperativen Compliance-Ansatzes
- Digitalisierung im Bereich Steuern – Notwendigkeit & Chance

Nur 295 Euro bei Anmeldung bis zum 31.03.2017

**VERANSTALTUNGSDETAILS****Termin:**

8. Mai 2017 | 09.15 – 17.15 Uhr

**Veranstaltungsort:**Hilton Frankfurt City Centre  
Fon: 069 133800**Teilnahmegebühr:**

Normalpreis 495 € zzgl. MwSt. | 200 € Frühbucherrabatt bis zum 31.03.2017  
Vorzugspreis für Abonnenten von DER BETRIEB: 295 € zzgl. MwSt.

Information und Anmeldung: [www.fachmedien.de/fachtagung-taxcompliance](http://www.fachmedien.de/fachtagung-taxcompliance) | Fon 0211 887-2850 | eMail: [veranstaltungen@fachmedien.de](mailto:veranstaltungen@fachmedien.de)

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

IFRS/Rechnungslegung

**Die Abbildung von Ertragsteuern für aufgegebene oder zur Veräußerung bestimmte Geschäftsbereiche (Divestitures)**

**WP/StB/CPA Dr. Rüdiger Loitz, Düsseldorf**

Die Abbildung von Ertragsteuern in einer Divestiture-Umgebung muss den Spagat zwischen den Anforderungen der Rechnungslegungsstandards und dem jeweiligen Steuerrecht bewältigen. Viele Voraussetzungen des IFRS 5 indizieren eine steuerliche Würdigung und damit die Abbildung von latenten Steuern. Vorsicht ist in Fällen geboten, in denen die Abbildung in der Bilanz nicht kongruent zur Abbildung in der Gesamtergebnisrechnung erfolgt.

DB1215636

S. 557

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Internationales Steuerrecht

**Internationale Unternehmensbesteuerung in Deutschland nach dem Anti-BEPS-Umsetzungsgesetz**

**StB Dr. Sven-Eric Bärsch, Bonn /**

**RA/StB Dr. Julian Böhmer, Düsseldorf**

Referenten- und Regierungsentwurf des Anti-BEPS-Umsetzungsgesetzes bestanden überwiegend aus Maßnahmen zur Umsetzung des BEPS-Projekts sowie zur gesetzlichen Überschreibung aktueller BFH-Rspr. Im Laufe des Gesetzgebungsverfahrens wurden weitere Vorschläge eingebracht, die z.T. auch Gegenstand des finalen Gesetzes wurden. Gegenstand der Darstellung und kritischen Würdigung sind die materiell-rechtlichen Regelungen des Gesetzes zur internationalen Unternehmensbesteuerung.

DB1228957

S. 567

Abgabenordnung

**Die Änderungen des AEAO durch das BMF-Schreiben vom 12.01.2017**

**Alexander von Wedelstädt, Abteilungsleiter a.D., Mülheim an der Ruhr**

Der AEAO hat durch das BMF-Schreiben vom 12.01.2017 erneut Änderungen erfahren. Die Mehrzahl der Ergänzungen des AEAO betrifft Vorschriften, die durch das StModG in die AO neu aufgenommen worden sind und die elektronische Kommunikation mit der Finanzverwaltung betreffen. Daneben sind einige frühere Weisungen inhaltlich oder durch Angabe von neuen Hinweisen ergänzt worden.

DB1229476

S. 573

### KOMPAKT

Einkommensteuer/Lohnsteuer

**Aufwendungen eines GmbH-Geschäftsführers für eine Geburtstagsfeier als Werbungskosten**

**Dipl.-Fw. Walter Niermann, Düsseldorf**

DB1230889

S. 577

### VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Gewinnermittlung

**Umfang des Kapitalkontos i.S.d. § 15a Abs. 1 EStG**

**OFD Niedersachsen, Verfügung vom 21.02.2017**

DB1231980

S. 579

Gewinnermittlung/Abgabenordnung

**Ertragsteuerliche Behandlung von Sanierungsgewinnen**

**OFD Frankfurt/M., Verfügung vom 22.02.2017**

DB1231990

S. 581

### ENTSCHEIDUNGEN

Bilanzsteuerrecht

**Bildung einer Rückstellung für künftige Wartungsaufwendungen an Flugzeugen**

**BFH, Urteil vom 09.11.2016 – I R 43/15**

DB1232201

S. 581

Bilanzsteuerrecht

**Wertaufholungsverpflichtung nach Einbringung von Betriebsvermögen**

**BFH, Urteil vom 08.11.2016 – I R 49/15**

DB1232197

S. 585

Gewinnermittlung

**Aktien eines Börsenbetreibers bei einem Börsenmakler**

**BFH, Urteil vom 29.09.2016 – III R 42/13**

DB1231772

S. 588

Erbschaft-/Schenkungsteuer

**Keine Ersatzerbschaftsteuer bei einer nichtrechtsfähigen Stiftung**

**BFH, Urteil vom 25.01.2017 – II R 26/16**

DB1232205

S. 589

8. Mai 2017 | Frankfurt am Main

## Fachtagung Tax Compliance Management

Interne steuerliche Kontrollsysteme und Tax Technology

### REFERENTEN

- Prof. Dr. Johanna Hey, Direktorin des Instituts für Steuerrecht, Universität Köln
- Fritz Esterer, Vorstand WTS
- MR Dr. Thomas Eisgruber, Bayerisches Staatsministerium der Finanzen für Landesentwicklung und Heimat
- Prof. Dr. Henning Radtke, Richter am Bundesgerichtshof, 1. Strafsenat
- Olaf Schneider, Chief Compliance Officer, Bilfinger SE

### THEMEN

- Tax Compliance Management als elementarer Baustein des Risiko- und Compliance Managements
- Risiken und Chancen eines Tax IKS aus Sicht der Judikative
- Kernelemente eines effizienten Tax IKS und „Zertifizierung“
- Tax IKS als Teil eines kooperativen Compliance-Ansatzes
- Digitalisierung im Bereich Steuern – Notwendigkeit & Chance

Nur 295 Euro bei Anmeldung bis zum 31.03.2017

### VERANSTALTUNGSDETAILS

Termin:

8. Mai 2017 | 09.15 – 17.15 Uhr

Veranstaltungsort:

Hilton Frankfurt City Centre  
Fon: 069 133800

Teilnahmegebühr:

Normalpreis 495 € zzgl. MwSt. | 200 € Frühbucherrabatt bis zum 31.03.2017  
Vorzugspreis für Abonnenten von DER BETRIEB: 295 € zzgl. MwSt.

Information und Anmeldung: [www.fachmedien.de/fachtagung-taxcompliance](http://www.fachmedien.de/fachtagung-taxcompliance) | Fon 0211 887-2850 | eMail: [veranstaltungen@fachmedien.de](mailto:veranstaltungen@fachmedien.de)

## WIRTSCHAFTSRECHT

### AUFSATZ

Sonstiges Recht

#### Unternehmensnachfolge mit Stiftungen

Prof. Dr. Rainer Hüttemann, Bonn

Fehlen geeignete Nachkommen, wird bei Unternehmen vielfach die Errichtung einer Stiftung ins Gespräch gebracht. Indes ist umstritten, ob und unter welchen Voraussetzungen Stiftungen ein sinnvolles Gestaltungsmittel der Unternehmensnachfolge sind. Der Beitrag geht auf die Motivationslage von Stiftern ein und zeigt die rechtlichen Möglichkeiten und Grenzen von Stiftungsgestaltungen auf. Ferner werden wichtige Unterschiede zwischen gemeinnützigen Stiftungen und Familienstiftungen dargestellt und zentrale Probleme der Kautelarpraxis diskutiert. Am Ende steht die Frage nach der wirtschaftlichen Eignung von Stiftungsgestaltungen als Mittel einer „Unternehmensperpetuierung“.

DB1228351

S. 591

### KOMPAKT

Aktienrecht

#### Abberufung eines Vorstandsmitglieds wegen Vertrauensentzug durch die Hauptversammlung

RA Dr. Christian Arnold, LL.M. (Yale), Stuttgart

DB1231967

S. 598

### ENTSCHEIDUNGEN

Genossenschaftsrecht

#### Zur Ausgestaltung des Prüfungsrechts eines genossenschaftlichen Prüfungsverbandes in dessen Satzung

BGH, Urteil vom 10.01.2017 – II ZR 10/15

DB1230935

S. 599

Insolvenzrecht

#### Insolvenzanfechtung: Zur Einordnung einer GmbH & Co. KG als nahestehende Person i.S.d. § 138 InsO gegenüber einer GmbH

BGH, Versäumnisurteil vom 22.12.2016 – IX ZR 94/14

DB1230934

S. 604

Insolvenzrecht

#### Keine Bindung des Insolvenzgerichts an Vorprüfung bei Bestätigung eines Insolvenzplans

BGH, Beschluss vom 16.02.2017 – IX ZB 103/15

DB1230946

S. 606

Insolvenzrecht

#### Wiederaufnahme eines durch Insolvenzeröffnung unterbrochenen Rechtsstreits

BGH, Teilurteil vom 26.01.2017 – IX ZR 315/14

DB1230596

S. 606

Rechtsanwaltsrecht

#### Berechtigtes Vertrauen auf Erfolgsaussichten des ersten Antrags auf Verlängerung der Berufungsbegründungsfrist

BGH, Beschluss vom 26.01.2017 – IX ZB 34/16

DB1230557

S. 606

## ARBEITSRECHT

### AUFSATZ

Mitbestimmungsrecht/Arbeitnehmerüberlassung

#### Mitbestimmungsrechtliche Bewertung von Arbeitnehmern in Gemeinschaftsbetrieben

RA/FAArbR Peter Abend, Köln

Bisher zählt ein Arbeitnehmer bei den Schwellenwerten der Unternehmensmitbestimmung grundsätzlich nur mit, wenn er im Betrieb des Unternehmens eingegliedert ist und in einem Arbeitsverhältnis zum Unternehmen steht (sog. Zwei-Komponenten-Theorie). Ab April 2017 zählen Leiharbeiter bei den Schwellenwerten unter bestimmten Voraussetzungen mit. Ein Arbeitsverhältnis zwischen dem Leiharbeiter und dem Entleiher, in dem die Arbeitnehmervertreter des Aufsichtsrats gewählt werden, ist nicht erforderlich. Was für die Leiharbeiter ausdrücklich gesetzlich geregelt ist, sollte erst recht für alle Arbeitnehmer eines Gemeinschaftsbetriebes gelten. Sie zählen dann bei jedem der an ihm beteiligten Unternehmen zukünftig mit, sodass sich die paritätisch mitbestimmten Unternehmen erhöhen dürften.

DB1226430

S. 607

### KOMPAKT

Betriebsübergang

#### Betriebsübergang: Sächliche Betriebsmittel für Betrieb eines Rettungsdienstes nicht allein identitätsbestimmend

RA/FAArbR Dr. André Zimmermann, LL.M. /

RAin Louisa Kallhoff, beide Düsseldorf/München

DB1228678

S. 610

Betriebsverfassungsrecht

#### Hürden bei der Versetzung von Mandatsträgern

RAin/FAinArbR Dr. Nina Springer, LL.M., München

DB1227462

S. 611

Befristungsrecht

#### Sachgrundlose Befristung im Anschluss an ein Heimarbeitsverhältnis möglich

RA Alexander Maximilian Kossakowski, Düsseldorf

DB1227461

S. 612

### ENTSCHEIDUNGEN

Betriebliche Altersversorgung

#### Pensionskasse: Kein rückwirkender Entfall der Anpassungsprüfungspflicht vor 2016

BAG, Urteil vom 13.12.2016 – 3 AZR 342/15

DB1228977

S. 613



# SBR

D3-76/Beit.

## Schmalenbach Business Review

Managing Editor  
Alfred Wagenhofer

Editors

Wolfgang Ballwieser  
Marina Fiedler  
Karen Gedenk  
Martin Klarmann  
Martin Natter  
Rainer Niemann  
Arnold Picot  
Jörg Rocholl  
Ulrich Schreiber  
Thorsten Sellhorn  
Martin Spann  
Erik Theissen  
Marliese Uhrig-Homburg

**Beyond a One-Size-Fits-All Explanation  
for Reacquisitions – A Cluster-based Analysis  
of Reacquisition Motives and Their Influence  
on the Involved Firms**

B. Dietz · D. zu Knyphausen-Aufseß 1

**Stains on the Bright Side of Process-Oriented  
Organizational Designs: an Empirical Investigation  
of Advantages and Disadvantages**

M. Leyer · J. Stumpf-Wollersheim · D. Kronsbein 29

**Ability, Team Composition, and Moral Hazard:  
Evidence from the Laboratory**

D. Doll · E. Feess · A. Mohnen 49

**Determinants of Corporate Voting –  
Evidence from a Large Survey of German  
Retail Investors**

A. Schmidt 71



Schmalenbach-Gesellschaft  
für Betriebswirtschaft e.V.



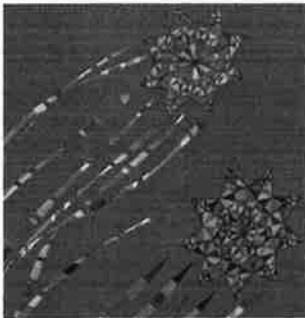
Springer



## 22 | COVER STORY

### How to discuss long-term-care options with clients

Clients are often reluctant to discuss the vital topic of long-term care. Here's a guide to lead you through what is often a difficult conversation.



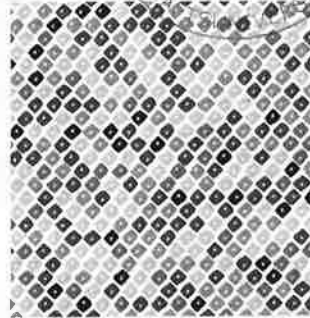
### 28 | What large firms expect from new accounting grads

Recruiters from large firms look for candidates who have strong communication and collaboration skills, can learn new software quickly, and plan to achieve CPA licensure.



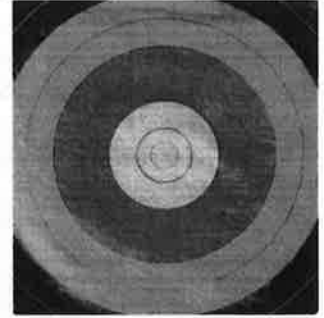
### 32 | Mentoring for executives and managers

Coaching isn't just for lower-level employees. Company and firm leaders can learn from mentors in areas such as time management, strategy, and innovation. 




### 38 | A framework for continuous auditing: Why companies don't need to spend big money

Follow these steps to start or grow data-based auditing practices.



### 44 | Get revenue recognition right at not-for-profits

Costly mistakes can be avoided by following best practices that lead to proper judgments. 



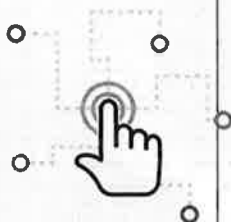
### 50 | Currency turmoil, price, and profit in global markets

Small and midsize multinational companies can use these strategies to manage the risks of volatile foreign currency exchange rates.

## CONTENTS

### NEWS DIGEST

- 9 | 600 GE tax professionals moving to PwC**  
FASB addresses debt classification, inventory disclosures  
FASB makes technical improvements to revenue recognition standard  
What is a business? FASB clarifies definition  
FASB issues technical corrections  
LASB proposes amendments to 3 standards  
FASB proposes changes to budget and accrual reconciliation  
AICPA groups recommend field-testing of FASB long-duration insurance proposal  
GASB introduces possible new approaches for governmental fund reporting  
AICPA updates guidance for CPA personal financial planners  
AICPA exposes more revenue recognition drafts  
Key dates; Drafts outstanding



### COLUMNS

#### 17 | Checklist

*Coping with audit changes*  
Practitioners must persevere in an environment of new standards and regulatory upheaval.

#### 18 | Professional Liability Spotlight

*The armor of awareness*  
Defense from cyberattacks on a CPA firm's fortress requires more than the IT cavalry.

#### 56 | From The Tax Adviser

*State issues with the new federal partnership audits*  
The AICPA leads effort to promote state-level uniformity.

#### 58 | Tax Practice Corner

*New PATH for depreciation*  
Changes to 15-year and bonus depreciation rules and Sec. 179 expensing may deliver tax savings to business clients.

#### 60 | Tax Matters

*Congress authorizes new small business HRAs*  
*Like-kind exchange between related parties denied nonrecognition treatment*  
*Medical practice owner is held liable for employment taxes*  
*S corporation's sole owner had unreported income but not constructive dividend*  
*Final rules on Sec. 367 transfers of intangibles apply retroactively*  
*FBARs get automatic extensions*  
*Eligibility rule waiver extended for tangible property regs. automatic method changes*  
*Standard mileage rates for 2017*

#### 74 | Technology Q&A

This month's column explores several advanced calculators for mobile devices and explains (complete with an online video) how to create maps with Excel 2016.

#### 80 | Expanding Your App-titude

*Worth your Tile: Find keys or wallet easily with app*  
*Updates boost Automatic's tracking of driving habits*

#### 82 | Inside AICPA

*Where to Turn*

#### 84 | The Last Word

Education and effective governance are keys to an effective cybersecurity policy, according to Steven J. Ursillo Jr., CPA/CITP, CGMA.



### SPONSORED REPORT

*Revenue recognition: A complex effort*  
Careful judgments, updated internal controls, and new disclosures all may be required as financial statement preparers implement the new standard.

PAGE 67

### 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 [aicpastore.com/cpe](http://aicpastore.com/cpe), or call 888-777-7077.



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

## StuB

## HOFFMANNS STREIFLICHTER

209 **Bauten auf dem Ehegattengrundstück**

WP/StB Prof. Dr. Wolf-Dieter Hoffmann

## STEUER- UND BILANZPRAXIS

211 **Neue Grundsatzentscheidung des BFH zu sale-and-lease-back-Geschäften**

Anmerkungen zum BFH-Urteil vom 13.10.2016 - IV R 33/13

WP/StB Prof. Dr. Ulrich Prinz und RA/StB Bernd Keller

218 **Handelsrechtliche Bilanzierung von Alters-versorgungsverpflichtungen nach IDW RS HFA 30 n. F. Überblick über die Neuregelung**

WP/StB Prof. Dr. Christian Zwirner

225 **Keine Tarifermäßigung bei Kapitalabfindung einer betrieblichen Altersversorgung**

Anmerkungen zum BFH-Urteil vom 20.9.2016 - X R 23/15

StB Simon Moorkamp

228 **Die geplante Lizenzschranke nach § 4j EStG-E**

Anmerkungen zum Regierungsentwurf vom 25.1.2017

Prof. Dr. Gerrit Adrian und Dipl.-FinW (FH) Corinna Tigges

234 **Neuerungen zum Arbeits- und Sozialrecht und verschobene Vorhaben**

Erläuterung der wesentlichsten Neuerungen

RA/WP/FAStR Harald Schumm

## PRAXISFÄLLE

240 **Erwerb sämtlicher Grundstücke einer Immobilien GmbH & Co. KG**

WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

## AKTUELL BERATEN

241 **BGH verschärft seine Rechtsprechung zur Steuerberaterhaftung in der Krise**

Prof. Dr. Jens M. Schmittmann

## KURZNACHRICHTEN

243 Kaufpreisaufteilung für ein bebautes Grundstück

243 Rückstellungen für Zuwendungen anlässlich eines Dienstjubiläums

244 Aufbewahrung und Archivierung von elektronischen Kontoauszügen

245 Nachträgliche Anschaffungskosten bei Finanzierungsmaßnahmen eines unternehmerisch beteiligten Aktionärs

245 Zuordnung von Sonderbetriebsvermögen II eines im Ausland ansässigen Gesellschafters

246 Aktien eines Börsenbetreibers beim Börsenmakler

246 Höchstbetrag bei Nutzung eines Arbeitszimmers zur Einkünfterzielung durch mehrere Steuerpflichtige

246 Zuzahlungen für Bereitschaftsdienstzeiten

247 Körperschaftsteuerpflicht und Gemeinnützigkeit eines ausländischem Recht unterliegenden Colleges

247 Dauerdefizitärer Betrieb eines Freibads

248 Umsatzsteuer bei gemeinnützigen Jugendherbergen

248 Unberechtigter Steuerausweis in einem Gebührenbescheid eines Zweckverbands

248 Zur Unionsrechtskonformität des § 4 Nr. 28 UStG

249 Trinkwasserversorgung gegen Weiterleitung von Zuschüssen

249 Umsatzsteuer-Umrechnungskurse Februar 2017

250 Erlass eines inhaltsgleichen Änderungsbescheids nach einvernehmlicher Beendigung des Finanzrechtsstreits in der mündlichen Verhandlung

250 Keine Bindung des Gewerbesteuerermessbescheids für den Verlustfeststellungsbescheid

250 Familienhotel als steuerbegünstigter Zweckbetrieb

## VIII Service/Impressum



Merksatz



Literatur



Weblink



Informationen



Audio



Siehe auch



Community



Quelle



Video



Galerie



Berechnung