

in Verbindung mit

Prof. Dr. Dr. h. c. **Thomas Buergenthal**, GWU, Washington, DC; vorm. Richter am IGH; vordem Präsident des IAGMR, San José  
 Dr. h. c. **Hans Danelius**, vorm. Richter am Obersten Gerichtshof, Stockholm, und am VerFGH von Bosnien-Herzegowina, Sarajevo  
**Tim Eicke**, Richter am Europäischen Gerichtshof für Menschenrechte, Straßburg  
 Prof. Dr. Dr. h. c. **Jochen Abr. Frowein**, vorm. Vize-Präsident der Europ. Komm. f. Menschenrechte, vorm. Direktor am MPI, Heidelberg  
 Prof. Dr. Dr. **Christoph Grabenwarter**, Wirtschaftsuniversität Wien, Richter am Verfassungsgerichtshof, Wien  
 Prof. Dr. **Constance Grewe**, Professorin an der Université de Strasbourg; Richterin am Verfassungsgerichtshof von BiH, Sarajevo  
 Univ.-Prof. Dr. **Gerhart Holzinger**, Präsident des Verfassungsgerichtshofes, Wien  
 Prof. Dr. **Christine Langenfeld**, Richterin des Bundesverfassungsgerichts, Karlsruhe; Professorin an der Universität Göttingen  
 The Right Hon. **Lord Mance**, Richter am Supreme Court of the United Kingdom, London  
 Prof. Dr. **Jörg Paul Müller**, Ordinarius für öffentliches Recht an der Universität Bern  
 Prof. Dr. Dr. h. c. **Gil Carlos Rodríguez Iglesias**, vorm. Präsident des Gerichtshofs der Europäischen Gemeinschaften, Luxemburg  
 Prof. Dr. **László Sólyom**, vorm. Präsident der Republik Ungarn; vordem Präsident des Verfassungsgerichtshofs, Budapest  
 Prof. Dr. Dr. h. c. **Christian Tomuschat**, Professor für öffentl. Recht, insb. Völker- und Europarecht an der Humboldt-Universität zu Berlin

Herausgegeben von **Dr. h. c. Norbert Paul Engel** Schriftleitung **Rechtsanwältin Dr. h. c. Erika Engel**

## EuGRZ

30. Oktober 2017

44. Jg. Heft 17-20

ISSN 0341/9800

Seiten 497-632

## 1. Aufsätze

**Philipp B. Donath**, Frankfurt am Main/Leipzig

Das Assoziationsabkommen zwischen der EU und der Türkei und die auf ihm beruhenden Individualrechte türkischer Staatsangehöriger

**Klaus Ferdinand Gärditz**, Bonn

Die demokratische Gestaltungsverantwortung durch Recht in einer Einwanderungsgesellschaft

## 2. Entscheidungen

- EGMR – 16. 3. 17 – **Versagung mündlicher Verhandlung bei Entscheidung über Rückforderung finanzieller Entschädigungsleistungen für rechtsstaatswidrige DDR-Haft EMRK-konform** / hier: Wegen verschwiegener Stasi-Mitarbeit / *Fröblich gegen Deutschland* ..... 526
- EGMR – 21. 9. 16 – Von der Regierung zugesicherter Ausweisungsverzicht in Bezug auf eine nach Tötungsdelikt erfolgte Ausweisungsverfügung / *Khan gegen Deutschland (GK)* ..... 530
- EuGH – 26. 7. 17 – **Übermittlung und Verarbeitung von Fluggastdaten aus der EU nach Kanada / Geplantes Abkommen bei sensiblen Daten mit Art. 7, Art. 8, Art. 21 und Art. 52 Abs. 1 GRCh unvereinbar** / Sieben weitere Nachbesserungsbedingungen / *Gutachten 1/15* ..... 535
- EuGH – 6. 9. 17 – Mehrheitsentscheidung des Rates über vorläufige Umsiedlung bestimmter Migranten zur Entlastung von Italien und Griechenland rechtens / Nichtigkeitsklage gegen Beschluss (EU) 2015/1601 abgewiesen / *Rs. Slowakei und Ungarn gegen Rat* ..... 561
- EuGH – 26. 7. 17 – **Übergang der Prüfungszuständigkeit für Antrag eines Drittstaatsangehörigen auf internationalen Schutz nach Ablauf der zwingenden Dreimonatsfrist in Art. 21 Abs. 1 Dublin-III-VO** / *Rs. Mengesteab* ..... 585
- BGer – 3. 4. 17 – Notwendige Verteidigung und amtliche Bestellung einer unentgeltlichen Verteidigung / Quaranta-Rspr. des EGMR zu Art. 6 EMRK ..... Steinmann 593
- BVerfG – 24. 7. 17 – Kriterien für Abschiebung eines terrorismusverdächtigen „Gefährders“ (hier: nach Algerien) / Bedingung verbindlicher Zusicherungen der algerischen Behörden zum Schutz vor Folter / Verweis auf Katalog relevanter Gesichtspunkte des EGMR ..... 597
- BVerfG – 14. 9. 17 – Verhängung einer Missbrauchsgebühr in maximaler Höhe von 2.600,- Euro gegen Anwalt wegen Täuschung des BVerfG über Mandanten-Abschiebung nach Afghanistan ..... 603

## 3. Dokumentation

- EGMR – 10. 10. 17 – Lado Chanturia neuer georgischer Richter am EGMR / Vorschlagsliste der türkischen Regierung wegen Ungeeignetheit der drei Kandidaten von Parl. Vers. zurückgewiesen ..... 605

## 4. Laufende Verfahren

- BVerfG – 18. 7. 17 – **Verbot monetärer Staatsfinanzierung (Art. 123 AEUV) / Ankauf von Wertpapieren des öffentlichen Sektors durch EZB** / Vorlage an EuGH ..... 606
- BVerfG – 27. 6. 17 – Kopftuchverbot im juristischen Referendardienst / EAO abgelehnt ..... 628



# European Law Review

Issue 5 October 2017

## Table of Contents

### Editorial

Brexit and European Economic Area Membership

617

### Articles

Brexit Financial Disputes and Public International Law

*Jean-Pierre Gauci, Arianne Griffith and Robert McCorquodale*

619

Escaping the Clutches of EU Competition Law

*Giorgio Monti and Jotte Mulder*

635

From Market Fragmentation to Market Integration in the EU Insurance Industry: Can EU Regulation Unify what is Separate at Birth?

*Paola Mariani*

657

Delegation of Legislative Powers in the EU: How EU Institutions Have Eluded the Lisbon Reform

*Carlo Tovo*

677

### Analysis and Reflections

Temporal Aspects of the Interaction between National Law and EU Law: Reintroducing the Protection of Legitimate Expectations

*Tim Maciejewski and Jens Theilen*

706

Principles-based Regulation: Blueprint for a “New Approach” for the Internal Agricultural Market

*Kai Purnhagen and Peter Feindt*

722

Delegation or Implementation? The Ambiguous Divide

*Giuliano Vosa*

737

At the Crossroads of Consumer Protection, Data Protection and Private International Law: Some Remarks on *Verein für Konsumenteninformation v Amazon EU*

*Stephanie Law*

751

The Withdrawal Cannot Be Withdrawn: The Irrevocability of a Withdrawal Notification under Article 50(2) TEU

*Patrick Ostendorf*

767

### Book Reviews

777



## Contents

### Articles

Ekaterina Yahyaoui Krivenko

**The Politics of Global Constitutionalism — 329**

Maria Daniela Poli

**The Judicial Dialogue in Europe — 351**

Liliana Lizarazo Rodríguez and Philippe De Lombaerde

**Regional Economic Integration and the Reality of Strong National Constitutional Powers in South America. A Comparative Analysis — 365**

### Notes and Essays

Judith Köbler

**International Constitutional Law – Inclusive, but Still Selective? — 387**

Silvia Suteu

**Special Topic: The Romanian Constitution at 25 – A Critical Examination of Romanian Constitutionalism — 409**

Silvia Suteu

**The Multinational State That Wasn't: The Constitutional Definition of Romania as a National State — 413**

Paul Blokker

**The Romanian Constitution and Civic Engagement — 437**

### Constitutional Developments

Mathias Eller

**Austrian Constitutional Court: Constitutionality of the Obligation to Bear Costs in Criminal Proceedings — 457**

Birgit Hollaus

**Austrian Constitutional Court: Considering Climate Change as a Public Interest is Arbitrary – Refusal of Third Runway Permit Annulled — 467**

## Inhalt

## ENTSCHEIDUNGEN

## ARBEITSRECHT



154 Anspruch auf bezahlte halbstündige Mittagspause aufgrund betrieblicher Übung OGH 28.6.2017, 9 ObA 34/17s	274
155 Bereinigungswirkung eines Vergleichs bezieht sich auf alle gegenseitigen Forderungen OGH 24.5.2017, 9 ObA 60/17i	275
156 Arbeitnehmermitbestimmung im Aufsichtsrat verstößt nicht gegen Arbeitnehmerfreizügigkeit EuGH 18.7.2017, C-566/15, <i>Erzberger</i>	275
157 Entlassung wegen Arbeitsunfähigkeit mangels gänzlichen und dauerhaften Fehlens der zur Dienstaussübung erforderlichen Fähigkeiten unberechtigt OGH 28.6.2017, 9 ObA 67/17v	277
158 Kollektivvertragszugehörigkeit bei (nachträglich korrigierter) fälschlicher Fachgruppenumreihung des Arbeitgebers durch die Wirtschaftskammer OGH 24.5.2017, 9 ObA 16/17v	278
159 Kündigungsanfechtung – kein strikter Berufs- oder Tätigkeitsschutz bei Zumutbarkeitsprüfung eines Alternativarbeitsplatzes OGH 30.5.2017, 8 ObA 28/17a	279
160 Keine Mitabgeltung kollektivvertraglicher Sonn- und Feiertagszuschläge durch überkollektivvertragliches Bereitschaftsentgelt OGH 28.6.2017, 9 ObA 12/17f	279
161 Haftung des Arbeitgebers gegenüber dem Sozialversicherungsträger bei grob fahrlässig verschuldetem Arbeitsunfall OGH 30.5.2017, 8 ObA 26/17g	280
162 Anspruch auf Überstundenabgeltung trotz Überstundenverbotes bei fehlender Anpassung des Arbeitsumfangs an die Normalarbeitszeit OGH 30.5.2017, 8 ObA 21/17x	281
163 Androhung der Einleitung eines Kündigungszustimmungsverfahrens bei Nichtänderung des Krankenstandsverhaltens – keine Belästigung oder Benachteiligung infolge einer Beschwerde iSd BEinstG OGH 28.6.2017, 9 ObA 2/17k	281
164 Normenzwang des § 3 BPG – Unwirksamkeit einer vertraglich zugesagten „Bestbegünstigungsklausel“ OGH 28.6.2017, 9 ObA 106/16b	282
165 Kündigung eines befristeten Arbeitsvertrages bei angemessenem Verhältnis zwischen Befristungsdauer und Kündigungsmöglichkeit zulässig OGH 24.5.2017, 9 ObA 31/17z	283
166 Entlassung kann nicht auf ein erst nach ihrem Ausspruch gesetztes Verhalten gegründet werden OGH 30.5.2017, 8 ObA 65/16s	283
167 Glaubhaftmachung einer Diskriminierung beim beruflichen Aufstieg OGH 24.5.2017, 9 ObA 11/17h	284
168 Ausmaß der Kündigungsentschädigung bei Insolvenz: Gesetzliche bzw kollektivvertragliche Kündigungsfrist und -termin auch bei befristetem Dienstverhältnis maßgeblich OGH 30.5.2017, 8 ObS 4/17x	285
169 Insolvenzeröffnung bewirkt Unterbrechung des Verfahrens OGH 24.5.2017, 9 ObA 61/17m	286
170 Kollektivvertragliche Bindung betriebsbedingter Kündigungen an das Zustandekommen eines Sozialplans ist unzulässig OGH 24.5.2017, 9 ObA 153/16i	288
171 Verfall des Abfertigungsanspruches mangels rechtzeitiger Geltendmachung nach Beendigung OGH 24.5.2017, 9 ObA 43/17i	289

172 KollV für Gebäudereiniger: Keine Sonderzahlungen mangels Entgelts im für deren Berechnung maßgeblichen Beobachtungszeitraum OGH 28.6.2017, 9 ObA 58/17w	289
173 Betriebsübergang – Konkursausnahme greift nur bei vollständiger Betriebsliquidation EuGH 22.6.17, C-126/16, <i>Federatie Nederlandse Vakvereniging ua gegen Smallsteps BV</i>	291
174 Sonderabgabe zur Pensionssicherung auf Bezüge und Pensionen der Bediensteten der Österreichischen Nationalbank verfassungskonform OGH 24.5.2017, 9 ObA 49/17x	293
<b>SOZIALRECHT</b>	
175 Zuschuss zur Entgeltfortzahlung ab Beginn des letzten Arbeitsjahres OGH 13.6.2017, 10 ObS 54/17i	294
176 Der Krankenversicherungsbeitrag für eine ausländische Rente ist mangels anderslautender Regelungen zum offiziell verlautbarten Umrechnungskurs des Tages umzurechnen, an dem der Rentenbetrag nach den ausländischen gesetzlichen Bestimmungen ausbezahlt war VwGH 4.5.2017, Ro 2017/08/0002	295
177 Pauschaler Ausschluss des Fahrtkostenersatzes bei Inanspruchnahme ärztlicher Hilfe ist verfassungswidrig VfGH 27.6.2017, G 386/2016	296
178 Kein Arbeitsunfall bei Alkoholisierung als Unfallursache OGH 18.5.2017, 10 ObS 56/17h	299
179 Kein Unfallversicherungsschutz bei Reparatur einer Satellitenanlage durch Mitglied der Freiwilligen Feuerwehr OGH 18.5.2017, 10 ObS 42/17z	300
180 Teilnahme an einer Integrationsmaßnahme des Arbeitsmarktservice ist kein Eintritt ins Erwerbsleben OGH 13.6.2017, 10 ObS 69/17w	303
181 In der gesetzlichen Unfallversicherung besteht lediglich ein Anspruch auf die erforderliche Grundversorgung, nicht auf ein bestimmtes Hilfsmittel OGH 13.6.2017, 10 ObS 43/17x	303
182 Keine Ausnahme von der Pflichtversicherung in der Pensionsversicherung für Ziviltechniker, die in einem öffentlich-rechtlichen Dienstverhältnis stehen VwGH 4.5.2017, Ro 2014/08/0060	306
183 Erwerb eines Schwerarbeitsmonats bei sechs Nachtdiensten im Versicherungsmonat OGH 25.4.2017, 10 ObS 39/17h	307

## AUS DER PRAXIS – FÜR DIE PRAXIS

Crowdwork und Sozialversicherungsschutz ALEXANDER DE BRITO/HELMUT IVANSITS	309
Umkleizeit als Arbeitszeit PINAR KAYA	314

## AKTUELLE SOZIALPOLITIK

Lohndumping – Zahlen, Daten, Fakten WALTER GAGAWCZUK	318
Hugo Sinzheimerer Moot Court-Wettbewerb WOLFGANG KOZAK	321
Sozialversicherungs-Zuordnungsgesetz (SV-ZG) MONIKA WEISSENSTEINER/HELMUT IVANSITS	321

**NEUE BÜCHER**

<i>Brodil/Risak/Wolf</i> Arbeitsrecht in Grundzügen KLAUS BACHHOFER	326
<i>Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien (Hrsg)</i> Sozialleistungen im Überblick 2017 HANNAH DÖLZLMÜLLER	326
<i>Feiler/Förgó</i> EU-DSGVO – EU-Datenschutz-Grundverordnung – Kurzkomentar WOLFGANG GORICNIK	326
<i>Paal/Pauly</i> Datenschutz-Grundverordnung WOLFGANG GORICNIK	327
<i>Hofmann/Naderer/Oberrauter (Hrsg)</i> Bilanz & Co – Basiswissen und Praxistipps für Betriebsrat und Aufsichtsrat SILVIA HRUŠKA-FRANK	328
<i>Kainz</i> Erfolgreiche Prozessführung im Sozialrecht – Praxistipps für das sozialgerichtliche Verfahren MURAT IZGI	328
<i>Wachter (Hrsg)</i> Arbeitsrecht+ – Normensammlung für die betriebliche Praxis 2017 WOLFGANG KOZAK	329
<i>Kallab</i> Neuerungen im Arbeitsrecht 2017 KLAUS MAYR	329
<i>Pfeil</i> Österreichisches Sozialrecht KLAUS MAYR	330
<i>Katholische Sozialakademie Österreich (Hrsg)</i> Grundeinkommen ohne Arbeit – Auf dem Weg zu einer kommunikativen Gesellschaft GERNOT MITTER	330
<i>Freudhofmeier/Höfle</i> Sozialversicherung kompakt 2017 – ASoK-Spezial JOHANNA NADERHIRN	331
<i>Mazal/Risak (Hrsg)</i> Das Arbeitsrecht – System und Praxiskomentar REINHARD RESCH	331
<i>Marek</i> Die Pensionen ab dem Jahr 2017 ANDREA TUMBERGER	332
<b>BÜCHEREINGANG</b>	333



Titelthema

Selbstverwaltung  
Recht



**Soziale Selbstverwaltung:  
Mehr Rechte für das Ehrenamt**

- 349 HANS NAKIELSKI  
Soziale Selbstverwaltung:  
**Rechte der Selbstverwalter stärken –  
Widerspruchsarbeit verbessern!**
- 349 JUDITH REUTER/HOLGER BRECHT-HEITZMANN  
**Rechtsstellung Ehrenamtlicher in der sozialen Selbstverwaltung**  
Welche Rechte und Pflichten für Selbstverwaltungs-  
mitglieder gelten
- 356 HOLGER BRECHT-HEITZMANN/JUDITH REUTER  
Bessere Freistellungs- und Kündigungsschutz-Regelungen  
**Wie die Rechtsstellung der Selbstverwaltungsmitglieder  
gestärkt werden sollte**
- 361 **»Eine Freistellungsregelung sollte in jedem Fall  
eingeführt werden«**  
Interview mit Thomas Steinhäuser, Sönke Bock und  
Georg Keppeler zu den Rechten der Ehrenamtlichen
- 363 Die drei Selbstverwalter zur Arbeit der Widerspruchsausschüsse:  
**»Der größte Erfolg ist, dass es die Ausschüsse gibt«**

Nach der Sozialwahl 2017 treten jetzt über 4.000 Selbstverwalter/innen bei den Krankenkassen, Renten- und Unfallversicherungsträgern ihre Ehrenämter an. Damit sie ihre vielfältigen Aufgaben gut erfüllen können, müssen sie viel Zeit und auch Geld investieren. Da stellt sich die Frage: Welche individuellen Rechte und Pflichten haben eigentlich die Selbstverwalter/innen? Hier wird aufgeklärt: z. B. über das Recht auf eine Freistellung für Arbeitnehmer/innen, Lohnfortzahlung, Kündigungsschutz, Entschädigungen für Zeit- und Kostenaufwand und Haftungsrisiken. Außerdem wird beleuchtet, wie die Rechtsstellung der Ehrenamtlichen verbessert werden kann. Zudem berichten drei langjährige Selbstverwalter aus ihrer Praxis und von der wichtigen Arbeit der Widerspruchsausschüsse.



- Position** 344 MARCO FRANK  
**Der Personalnotstand in der Pflege muss nicht sein**

- Magazin** 345 **Wohngeld: Reformziel weit verfehlt**
- 346 **Personalia**
- 347 **Neue Vorsitzende der Regionalträger der Rentenversicherung**
- 348 **Termine**
- 348 **Teure Arzneimittel in Deutschland**

- Gesundheit** 367 NIKO SUMPFÖGGER  
Pflege  
Allein in der Nacht  
**Gefährliche Nachtpflege im Krankenhaus**

- 371 HANS NAKIELSKI  
Gegen Pflegekräftemangel: **Streiks in vielen Kliniken**

- Recht** 372 LAURENZ MÜLHEIMS  
Arbeitsschutz  
**Arbeiten im Home Office**  
Wie weit reicht der Schutz der gesetzlichen Unfallversicherung?

- 378 **Impressum**

Zwei von drei Pflegekräften im Krankenhaus sind nachts ohne Kollegin oder Kollege auf der Station. Dies gefährdet die Sicherheit der Patienten und die Gesundheit der Beschäftigten. Hier werden die wichtigsten Ergebnisse des »Nachtdienst-Checks« von ver.di zusammengefasst und Handlungsbedarfe abgeleitet.

Etwa fünf Millionen Erwerbstätige arbeiten hauptsächlich oder gelegentlich zu Hause. Wie sieht es bei ihnen mit dem Versicherungsschutz der gesetzlichen Unfallversicherung aus, wenn im Zusammenhang mit der Arbeit zu Hause ein Unfall passiert?

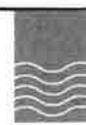
# ARBEITS- UND SOZIALRECHTSKARTEI

Redaktion: Univ.-Prof. Dr. Franz Marhold, Mag. Stefan Menhofer  
1210 Wien, Scheydgasse 24, Telefon: 01/24 630, Fax: 01/24 630/51,

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

## INHALTSVERZEICHNIS

<b>MARTIN SONNTAG</b> .....	402
<b>Neue Entwicklungen bei der beruflichen Rehabilitation</b>	
<b>Mindestkörpergröße als Zulassungskriterium für eine Polizeischule bedeutet unerlaubte Geschlechtsdiskriminierung</b> .....	412
<b>INGRID KORENJAK</b> .....	413
<b>Neues zur grenzüberschreitenden Arbeitskräfteüberlassung</b>	
<b>THOMAS RAUCH</b> .....	415
<b>Befristung des Arbeitsvertrages bei Arbeitskräfteüberlassung</b>	
<b>Das arbeitsgerichtliche Verfahren in der Praxis</b> .....	419
<b>Zinersparnis 2018 bei Gehaltsvorschüssen und Arbeitgeberdarlehen</b> .....	419
<b>STEFAN SCHUSTER</b> .....	420
<b>Diensterfindungsvergütung als Abfertigungsbestandteil</b>	
<b>Waffenrecht: Ausnahmegewilligung von Schalldämpfern zur Gewährleistung des Gesundheitsschutzes am Arbeitsplatz</b> .....	421
<b>ANDREAS GERHARTL</b> .....	422
<b>Arbeitstraining und Arbeitserprobung</b>	
<b>GERDA ERCHER-LEDERER / ERWIN RATH</b> .....	430
<b>Neues aus der Gesetzgebung</b>	
<b>ALFRED SHUBSHIZKY</b> .....	434
<b>Praxis-News aus Sozialversicherungs-, Lohnsteuer- und Arbeitsrecht in Kurzform</b>	
<b>Vorliegen der Voraussetzungen für das erhöhte Pendlerpauschale gemäß § 16 Abs 1 Z 6 lit d EStG im Falle einer Gehbehinderung</b> .....	437
<b>Mehr Beschäftigtenverhältnisse im Handel und im Dienstleistungsbereich im 1. Halbjahr 2017</b> .....	437
<b>EDITH MARHOLD-WEINMEIER</b> .....	438
<b>Aus der aktuellen Rechtsprechung</b>	
<b>Prämien an Mitarbeiter für Urlaubsvertretung</b> .....	440
<b>Ist es möglich, im Anschluss an die vereinbarte Wiedereingliederungsteilzeit eine Altersteilzeit auszuüben?</b> .....	440



---

**IN ALLER KÜRZE**

2

---

**THEMA****Bernhard Renner: Zurücknahme des Antrages auf Arbeitnehmerveranlagung bei Nichtvorliegen eines Pflichtveranlagungstatbestands**

3

Hat ein Steuerpflichtiger gegenüber seinem Arbeitgeber in Bezug auf das Pendlerpauschale keine unrichtige Erklärung abgegeben und seine Meldepflicht gemäß § 16 Abs 1 Z 6 EStG nicht verletzt, ist nach einem aktuellen Erkenntnis des BFG keine Pflichtveranlagung gemäß § 41 Abs 1 Z 6 EStG durchzuführen. Ob dies auch für den Fall gilt, dass der Arbeitgeber beim Lohnsteuerabzug das Pendlerpauschale unrichtig berücksichtigt hat, erläutert Mag. *Bernhard Renner* im aktuellen Themenbeitrag.

---

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

Lohndumping: VfGH prüft Ausschluss der aufschiebenden Wirkung von Beschwerden gegen Sicherheitsleistung	7
Lohndumping: Vorlage von Unterlagen – unzureichender Tatvorwurf	8
Lohndumping: Verwaltungsstrafrechtliche Verantwortlichkeit in einer GesBR	10
Strafbare Unterentlohnung trotz Verfalls des Entgeltanspruchs	11

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Gewährung einer Alterspension nach Berufsunfähigkeitspension	11
Anrechnung von Sachbezugsleistungen des Sohnes auf Ausgleichszulagenanspruch	13
AMS-Maßnahme für behinderte Jugendliche – kein Eintritt ins Erwerbsleben	13
Verweisungsfeld nach Tätigkeitswechsel	14

**» STEUERRECHT**

BFG: Begräbniskosten als außergewöhnliche Belastung bei Schenkung auf den Todesfall	14
BFG: Abzug der Kosten für Hörapparate als außergewöhnliche Belastung ohne Selbstbehalt	15
BFG: Kosten für Kinderbetreuung als außergewöhnliche Belastung	16
BFG: Nachweis der Voraussetzungen für das erhöhte Pendlerpauschale	16

**» EUGH – AUSLÄNDISCHE FÄLLE**

Karenzierung für Tätigkeit im Ausland – SV-Zuständigkeit	16
Bindungswirkung der Bescheinigung E 101	18
Grenzgänger – Steuerabzug beim Insolvenzentgelt	18
Keine ermäßigte MwSt für digitale Bücher und Zeitschriften	19

---

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

---

**IMPRESSUM**

6

# 2017

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z264

# ZESAR

Zeitschrift für europäisches  
Sozial- und Arbeitsrecht

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

Herausgeber:

16. Jahrgang **Jahresinhaltsverzeichnis**

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

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

*Prof. em. Dr. Maximilian Fuchs*  
Regensburg

*Prof. Dr. Franz Marhold*  
Wirtschaftsuniversität Wien

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

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

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

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

*Ilka Wölfle, LL.M.*  
Europavertretung der deutschen  
Sozialversicherung, Brüssel



## Inhaltsverzeichnis

	Seite
I. Autoren der Aufsätze, Entscheidungsanmerkungen, Berichte und Rezensionen	1
II. Buchbesprechungen	3
III. Entscheidungen / Vorlagen in zeitlicher Reihenfolge	4
IV. Gesetzesverzeichnis	4
V. Sachverzeichnis	7
VI. Abkürzungsverzeichnis	14

### I. Autoren der Aufsätze, Entscheidungsanmerkungen, Berichte und Rezensionen

- Abrends, Mirko* Anmerkung zu EuGH, Urt. v. 15.11.2016, Rs. C-258/15 (Gorka Salaberria Sorondo ./ Academia Vasca de Policía y Emergencias) 385
- Bechtolf, Hans* Anmerkung zur Vorlage an den EuGH vom 30.12.2016, Rs. C-679/16 279
- Becker, Ulrich* Migration und soziale Rechte 101
- Bittner, Lydia* Anmerkung zu Arbeitsgericht Berlin, Beschl. v. 15.7.2016 – 26 BV 4223/16 247
- Bokeloh, Arno* Anmerkung zu EuGH, Urt. v. 16.6.2016, Rs. C-159/15 (Franz Lesar ./ Beim Vorstand der Telekom Austria AG eingerichtetes Personalamt) 241
- Bramshuber, Elisabeth* Rezension zu Kullmann, Enforcement of Labour Law in Cross-Border Situations 252
- Brecht-Heitzmann, Holger* Beachtung der Europäischen Sozialcharta durch Deutschland 463
- Danner, Günter* Versorgungsdivergenz und Verheißungspolitik bei wachsenden Staatsschulden 328
- Devetzi, Stamatia* Das Gesetz zur Regelung von Ansprüchen ausländischer Personen in der Grund-
- sicherung für Arbeitsuchende und in der Sozialhilfe 197
- Eichenhofer, Eberhard* Vorschläge der Kommission im Hinblick auf Pflegeleistungen 371  
Editorial zu Heft 1/2017  
Editorial zu Heft 2/2017  
Editorial zu Heft 4/2017  
Editorial zu Heft 7/2017  
Editorial zu Heft 8/2017  
Editorial zu Heft 11/12 2017  
Anmerkung zu EuGH, Urt. v. 14.6.2016, Rs. C-308/14 (Europäische Kommission ./ Vereinigtes Königreich Großbritannien und Irland) 37  
Rezension zu Albrecht/Jotzo, Das neue Datenschutzrecht der EU 96  
Rezension zu Meyer-Ladewig/Nettesheim/von Raumer (Hg.), EMRK, Europäische Menschenrechtskonvention 304  
Rezension zu Schubert, Arbeitsvölkerrecht 356
- Erler, Klaus* Anmerkung zu EuGH, Urt. v. 20.7.2016, Rs. C-341/15 (Hans Maschek ./ Magistratsdirektion der Stadt Wien – Personalstelle Wiener Stadtwerke) 89
- Felten, Elias* Zum Kommissionsvorschlag einer Änderung des Gleichbehandlungsgebots gem. Art. 4 VO 883/2004 361  
Anmerkung zu EuGH, Urt. v. 13.7.2016, Rs. C-187/15
- (Joachim Pöpperl ./ Land Nordrhein-Westfalen) 128
- Forst, Gerrit* Anmerkung zur Vorlage an den EuGH vom 6.2.2017, Rs. C-61/17 431
- Frenz, Walter* Arbeits- und sozialbezogene Vergabekriterien nach der GWB-Novelle 3
- Friedrich, Johannes* Kausalzusammenhang zwischen Impfungen und multipler Sklerose? 491  
Anmerkung zu EuGH, Urt. v. 21.6.2017, Rs. C-621/15 (N. W, L. W, C. W ./ Sanofi Pasteur) 514
- Friedrich, Matthias* Kausalzusammenhang zwischen Impfungen und multipler Sklerose? 491  
Anmerkung zu EuGH, Urt. v. 21.6.2017, Rs. C-621/15 (N. W, L. W, C. W ./ Sanofi Pasteur) 514
- Frieling, Tino* Anmerkung zur Vorlage an den EuGH vom 30.1.2017, Rs. C-46/17 502
- Fuchs, Maximilian* Der Kommissionsvorschlag zur Koordinierung der Leistungen bei Arbeitslosigkeit 375  
Editorial zu Heft 3/2017  
Rezension zu Avilés, Transnational Labour Law 144
- Glowacka, Marta J.* Anmerkung zur Vorlage an den EuGH vom 18.1.2017, Rs. C-24/17 336

## Inhalt

<b>EDITORIAL</b>	Prof. Dr. Dr. h. c. Eberhard Eichenhofer	
<b>EU-AGENDA</b>		
Kommission	Juncker: Vorwärts zum Euro für alle _____	457
	Elektronische Gesundheitsakte für Migranten und Flüchtlinge _____	457
	Expertengremium der EU-Kommission tagt zu Gesundheitsthemen _____	457
	„Stargate“? – ein europäischer Zugang zu den Behörden _____	458
Parlament	Mehrfache Diskriminierung von Frauen mit Behinderungen _____	458
Aus den Mitgliedstaaten	Schwedisches Gesundheitssystem macht Sommerurlaub _____	459
	NRW und Minister Gröhe werben für EMA-Sitz in Bonn _____	459
Europäische Institutionen	Frühzeitige Erkennung arbeitsbedingter Erkrankungen _____	460
	Arbeitsbedingte Erkrankungen und Verletzungen kosten die EU 3,3 Prozent ihres BIP _____	461
	DGUV beteiligt sich an neuer EU-Verordnung zur Koordinierung der Sozialversicherungssysteme _____	461
	Rehabilitation – eine lohnende Investition _____	461
	Vision Zero _____	462
<b>AUFSÄTZE</b>	<i>Prof. Dr. Holger Brecht-Heitzmann / Mona Sadat Khonsari</i>	
	Beachtung der Europäischen Sozialcharta durch Deutschland _____	463
	<i>Dr. Thomas Klein / Dominik Leist</i>	
	Nationales Arbeitsrecht und negative Integration _____	468
	<i>Dr. Axel Linneweber</i>	
	Aktuelle Entwicklungen im Europäischen Arbeitsrecht 2016/2017 _____	477
	<i>Johannes Friedrich / Dr. Matthias Friedrich</i>	
	Kausalzusammenhang zwischen Impfungen und multipler Sklerose? _____	491
<b>VORLAGEN AN DEN EUGH</b>	LAG Bremen	
Freizügigkeit	Rahmenvereinbarung / Befristete Arbeitsverträge – Anmerkung von Dr. Tino Frieling, Hamburg _____	502
<b>RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN</b>		
Sozialpolitik	<i>Gleichbehandlung / Sinnesbeeinträchtigung / Arbeitsunfähigkeit</i> RL 2000/78/EG EuGH, Urt. v. 1. 12. 2016, Rs. C-395/15 (Mohamed Daouidi ./ Bootes Plus SL) – Anmerkung von Prof. Dr. Felix Welti, Kassel _____	505
Sozialpolitik	<i>Arzneimittelhersteller / Impfschaden / Produkthaftung</i> RL 85/374/EWG EuGH, Urt. v. 21. 6. 2017, Rs. C-621/15 (N. W., L. W., C. W. ./ Sanofi Pasteur) – Anmerkung von Johannes Friedrich, Regensburg / Dr. rer. bio. hum. Matthias Friedrich, Oxford _____	514
Arbeitnehmer- freizügigkeit	<i>Diskriminierungsverbot / Wahl Arbeitnehmervertretung</i> Art. 18, 45 AEUV EuGH, Urt. v. 18. 7. 2017, Rs. C-566/14 (Konrad Erzberger ./ TUI AG) – Anmerkung von Dr. Thomas Klein / Dominik Leist, Trier _____	520

## Impressum

### ZESAR

Zeitschrift für europäisches Sozial- und Arbeitsrecht

16. Jahrgang (2017)

Erscheinungsweise: 12 Ausgaben im Jahr, davon zwei Doppelhefte

www.ZESARdigital.de

Herausgeber:

Prof. Dr. *Ulrich Becker*, LL.M. (BHI), Max-Planck-Institut für ausländisches und internationales Sozialrecht, München, Prof. Dr. Dr. h.c. *Eberhard Eichenhofer*, Berlin, Prof. em. Dr. *Maximilian Fuchs*, Regensburg, Prof. Dr. *Franz Marhold*, Wirtschaftsuniversität Wien, Prof. Dr. *Hartmut Oetker*, Christian-Albrechts-Universität zu Kiel, Kiel, Prof. Dr. Dr. h.c. *Ulrich Preis*, Universität zu Köln, Köln, Prof. Dr. *Reinhard Resch*, Johannes Kepler Universität, Linz, Prof. Dr. *Gregor Thüsing*, Rheinische Friedrich-Wilhelms-Universität, Bonn, *Ilka Wölflé*, LL.M., Europaverretung der deutschen Sozialversicherung, Brüssel

Redaktion:

Prof. Dr. Dr. h.c. *Eberhard Eichenhofer*, wissenschaftliche Gesamtverantwortung  
Rechtsanwalt *Holger Menk*, redaktionelle Gesamtverantwortung

Kontaktadressen Redaktion:

Erich Schmidt Verlag GmbH & Co. KG, Redaktion ZESAR  
z. Hd. Herrn Rechtsanwalt Holger Menk  
Genthiner Str. 30 G, 10785 Berlin  
Tel.: 0 61 27/96 57 62, Fax: 06 11/50 16 22, Mobil: 01 79/79 97 196  
E-Mail: H.Menk@ESVmedien.de

Verlag: Erich Schmidt Verlag GmbH & Co. KG

Genthiner Straße 30 G, 10785 Berlin  
Telefon (0 30) 25 00 85-0, Telefax (0 30) 25 00 85-305  
E-Mail: [ESV@ESVmedien.de](mailto:ESV@ESVmedien.de), Internet: [www.ESV.info](http://www.ESV.info)

Vertrieb: Erich Schmidt Verlag GmbH & Co. KG

Genthiner Straße 30 G, 10785 Berlin  
Postfach 30 42 40, 10724 Berlin  
Telefon (0 30) 25 00 85-229, Telefax (0 30) 25 00 85-275  
E-Mail: [Abo-Vertrieb@ESVmedien.de](mailto:Abo-Vertrieb@ESVmedien.de)  
Konto: Deutsche Bank AG  
IBAN: DE 31 1007 0848 0512 2031 01  
BIC(SWIFT): DEUTDE33

Bezugsbedingungen: Jahresabonnement Print: 178,80 €

Kombi-Jahresabonnement Print und eJournal: 214,56 €

Jahresabonnement eJournal: 178,56 €

Sonderpreise für Mitglieder des Bundesverbands Boden e.V. unter <http://ESV.info/ZESAR-Preise>

Anzeigen: Erich Schmidt Verlag GmbH & Co. KG,

Genthiner Straße 30 G, 10785 Berlin  
Telefon (0 30) 25 00 85-629, Telefax (0 30) 25 00 86-630  
Anzeigen-E-Mail: [Anzeigen@ESVmedien.de](mailto:Anzeigen@ESVmedien.de)

Anzeigenleitung: Farsad Chireugin

Es gilt Anzeigenpreisliste Nr. 10 vom 1. Januar 2017, die unter <http://mediadaten.ZESARdigital.de> bereitsteht oder auf Wunsch zugesandt wird.

**Manuskripte:** Hinweise für die Abfassung von Beiträgen stehen Ihnen auch als PDF zur Verfügung unter: [www.ESV.info/zeitschriften.html](http://www.ESV.info/zeitschriften.html).

Von Text und Tabellen erbitten wir neben einem sauberen Ausdruck auf Papier – möglichst ohne handschriftliche Zusätze – das Manuskript auf CD-ROM oder per E-Mail bevorzugt in Word, sonst zusätzlich im RTF-Format. Zur Veröffentlichung angebotene Beiträge müssen frei sein von Rechten Dritter. Sollten sie auch an anderer Stelle zur Veröffentlichung oder gewerblichen Nutzung angeboten worden sein, muss dies angegeben werden. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag das ausschließliche Verlagsrecht und das Recht zur Herstellung von Sonderdrucken für die Zeit bis zum Ablauf des Urheberrechts. Das Verlagsrecht umfasst auch die Rechte, den Beitrag in fremde Sprachen zu übersetzen, Übersetzungen zu vervielfältigen und zu verbreiten sowie die Befugnis, den Beitrag bzw. Übersetzungen davon in Datenbanken einzuspeichern und auf elektronischem Wege zu verbreiten (online und/oder offline), das Recht zur weiteren Vervielfältigung und Verbreitung zu gewerblichen Zwecken im Wege eines fotomechanischen oder eines anderen Verfahrens sowie das Recht zur Lizenzvergabe. Dem Autor verbleibt das Recht, nach Ablauf eines Jahres eine einfache Abdruckgenehmigung zu erteilen; sich ggf. hieraus ergebende Honorare stehen dem Autor zu. Bei Leserbriefen sowie bei angeforderten oder auch bei unaufgefordert eingereichten Manuskripten behält sich die Redaktion das Recht der Kürzung und Modifikation der Manuskripte ohne Rücksprache mit dem Autor vor.

**Rechtliche Hinweise:** Die Zeitschrift sowie alle in ihr enthaltenen einzelnen Beiträge und Abbildungen sind urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung, die nicht ausdrücklich vom Urheberrechtsgesetz zugelassen ist, bedarf der vorherigen Zustimmung des Verlages. Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Bearbeitungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronische Systeme. – Die Veröffentlichungen in dieser Zeitschrift geben ausschließlich die Meinung der Verfasser, Referenten, Rezensenten usw. wieder. – Die Wiedergabe von Gebrauchsnamen, Handelsnamen, Warenbezeichnungen usw. in dieser Zeitschrift berechtigt auch ohne Kennzeichnung nicht zu der Annahme, dass solche Namen im Sinne der Markenzeichen- und Markenschutzgesetzgebung als frei zu betrachten wären und daher von jedermann benutzt werden dürfen.

Nutzung von Rezensionstexten: Es gelten die Regeln des Börsenvereins des Deutschen Buchhandels e.V. zur Verwendung von Buchrezensionen. <http://agb.ESV.info/>

Zitierweise: ZESAR Jahr, Seite

ISSN: 1611-1958

Satz: IATROS, Sonnefeld-Gestungshausen

Druck: Ludwig Austermeier Offsetdruck, Berlin

<b>Newsline</b>		
<i>Franz Rudorfer</i>	_____	729
<b>Neues in Kürze</b>		
<i>Florian Studer</i>	_____	738
<b>Börseblick – Alles noch im Lot</b>		
<i>Christoph Schultes</i>	_____	740



**ABHANDLUNGEN**

<b>Änderung von Bankverträgen im Massengeschäft</b>		
<i>Raimund Bollenberger</i>	_____	741
<b>Der Verkauf von Factoringforderungen durch den Factor – eine bankrechtliche Herausforderung</b>		
<i>Roman Hager / Martin Wiedenbauer</i>	_____	749

**BERICHTE UND ANALYSEN**

<b>Aktives Portfoliomanagement auf dem US- und Schwellenländermarkt – Eine empirische Performanceanalyse</b>		
<i>Daniel Sawatzki / Christian Möbius</i>	_____	758
<b>Was ist eigentlich ... Krisenmanagement?</b>		
<i>Ewald Judt / Claudia Klausegger</i>	_____	770

**RECHTSPRECHUNG DES OGH**

2398. Zur Anfechtung des Verkaufs einer überbelasteten Liegenschaft. OGH 26. 1. 2017, 3 Ob 251/16g (mit Anm von <i>R. Bollenberger</i> )	_____	771
2399. Stop-Loss-Order: Aufklärung über Slippage-Risiko im Limit-Auftrag. OGH 4. 7. 2017, 3 Ob 39/17g	_____	772
2400. Erste Judikatur: qualifizierte Nachrangdarlehen AGB-rechtlich zulässig! OGH 24. 8. 2017, 4 Ob 110/17f	_____	773
2401. Beweislastverteilung bei Kondiktionsklage wegen Bedienung eines „Scheindarlehen“. OGH 27. 7. 2017, 4 Ob 115/17s	_____	776
2402. Weitere Judikatur zu Geschlossenen Fonds. OGH 18. 5. 2017, 10 Ob 58/16a	_____	777
2403. Geschlossener Fonds: (keine) Beratung über „Weichkosten“? OGH 7. 7. 2017, 6 Ob 118/16w	_____	781
2404. Sofortige Inanspruchnahme des Ausfallsbürgen wegen unbekanntem Aufenthalts. OGH 30. 5. 2017, 8 Ob 41/17p	_____	783
2405. Anwendung von §§ 25c und 25d KSchG im Einzelfall. OGH 29. 6. 2017, 8 Ob 64/17w	_____	785
2406. Durchsetzung von Absonderungsansprüchen. OGH 24. 5. 2017, 1 Ob 88/17y	_____	786
2407. Aufrechterhalten von Angeboten an den Schuldner nach seiner Insolvenz? OGH 27. 7. 2017, 4 Ob 100/17k	_____	787

BANKARCHEIV

2408. Auskunftspflicht der Bank bezüglich nachlasszugehöriger Großbetragssparbücher, OGH 20. 6. 2017, 2 Ob 95/17k	787
2409. Beweislast bei Anfechtung nach der AnfO. OGH 7. 6. 2017, 3 Ob 73/17g	788
2410. Anforderungen an die urkundliche Ausfertigung eines gerichtlichen Vergleichs für seine Vollstreckbarkeit. OGH 7. 6. 2017, 3 Ob 100/17b	788

## ERKENNTNISSE DES EuGH

78. Die Bestimmung in einem Verbraucher kreditvertrag, wonach ein Kredit in derselben Fremdwährung zurückzahlen ist, in der er gewährt wurde, betrifft den Hauptgegenstand des Vertrags und ist somit nur Gegenstand der Missbräuchlichkeitskontrolle der Klausel-RL, wenn sie unklar oder unverständlich ist. EuGH (2. Kammer) 20. 9. 2017, C-186/16	789
---	-----

## WEITERBILDUNG 796

In diesem Heft inserieren: OeKB, U 2; Erste Bank Sparkasse, U 3.

Die Inhalte des Österreichischen BankArchivs sind in folgenden Fachdatenbanken verfügbar:  
LexisNexis® Online – [www.lexisnexus.at](http://www.lexisnexus.at) (Beiträge und Rsp als Volltext ab 2002);  
Lindeonline – [www.lindeonline.at](http://www.lindeonline.at) (Beiträge und Rsp als Volltext ab 2009)  
RDB Rechtsdatenbank – [www.rdb.at](http://www.rdb.at) (Beiträge und Rsp als Volltext ab 2003);  
RIDA Rechts-Index-Datenbank – [www.rida.at](http://www.rida.at) (Beiträge und Rsp als Volltext ab 2003).

## IMPRESSUM

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

**Eigentümer und Herausgeber:** Österreichische Bankwissenschaftliche Gesellschaft, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien, Tel.: +431 / 533 50 50, Fax: +431 / 533 50 50 33, e-mail: [office@bwg.at](mailto:office@bwg.at) – **Schriftleitung:** Dr. Markus Bunk – **Herausgeber:** RA Univ.-Prof. Dr. Raimund Bollenberger; Univ.-Prof. Dr. Peter Bydliński; Univ.-Prof. Dr. Markus Dellinger; Univ.-Prof. Dr. Susanne Kalass; Prof. (FH) Mag. Otto Lucius; ao. Univ.-Prof. Dr. Roland Mestel; RA Priv.-Doz. MMag. Dr. Martin Oppitz; Univ.-Prof. Dr. Stephan Paul; Univ.-Prof. Dr. Stefan Pichler; RA Univ.-Prof. Dr. Christian Rabl; Univ.-Prof. Dr. Alexander Schopper; Univ.-Prof. Dr. Martin Spitzer; Univ.-Prof. Dr. Peter Steiner; Univ.-Prof. Dr. Karl Stöger – **Herausgeberbeirat:** Univ.-Prof. Dr. Matthias Bank, CFA; Hofrätin des OGH Hon.-Prof. Dr. Wilma Dehn; Dir. Prof. Dr. Andreas Dombret, Präsidentin des OGH i.R. Hon.-Prof. Dr. Irmgard Griss; Dir. Univ.-Prof. Dr. Andreas Grünbichler; Univ.-Prof. Dr. Michael Hanke, Vizegouverneur Mag. Andreas Ittner; RA Dr. Markus Kellner; Hon.-Prof. Dir. Dr. Bernhard Koch; o. Univ.-Prof. i.R. Dr. Dr. h.c. Helmut Koziol; Univ.-Prof. Dr. Brigitta Lurger.

**Verleger:** LINDE VERLAG Ges.m.b.H., Scheydgasse 24, A-1210 Wien, Tel.: +431 24 630 Serie / BankVerlagWien, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien. Tel.: +431 533 50 50 – **Herstellung:** Satz: Dipl.-HTL-Ing. Franz König, BEd, Niederreiterberggasse 13/2/1, A 1230 Wien, Tel.: 01/887 22 71; Druck: novographic Druck GmbH., Walter-Jurmann-Gasse 9, A 1230 Wien, Tel.: 01/888 26 73.

**Bestellinformation:** ISSN 1015-1516. Erscheinungsweise: monatlich. Bestellungen nehmen jede Buchhandlung oder der Linde Verlag entgegen. Jahresabonnement 2017: € 240 inkl. 10% Mehrwertsteuer zzgl. Versandkosten. Unterbleibt die Abbestellung, so läuft das Abonnement automatisch zu den jeweils gültigen Konditionen auf ein Jahr weiter. Abbestellungen sind nur zum Ende eines Jahrganges möglich und müssen bis jeweils spätestens 30. November schriftlich erfolgen. Der Bezugspreis ist im Voraus zahlbar. Anzeigenaufträge werden vom Linde Verlag, Fr. Hladik, Tel.: +431 24 630-19, E-Mail: [gabriele.hladik@lindeverlag.at](mailto:gabriele.hladik@lindeverlag.at), entgegengenommen.

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

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

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

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

Das ÖBA richtet sich an Leser beiderlei Geschlechts. Der einfacheren Lesbarkeit halber wird die männliche Form verwendet.

# Inhalt

## FORSCHUNG

### When Quality Marks Impair Brand Attitudes

Der vorliegende Beitrag bietet einen Einblick in die Wirkung der Anzahl von Gütezeichen mit hoher und mit geringer Aussagekraft auf Einstellungen zu Marken. Weiters werden direkte Implikationen für Produkthanbieter dargestellt.

**06** Franziska Oefele  
Prof. Dr. Heribert Gierl  
Universität Augsburg

### Der Einfluss des Marketing auf den Unternehmenswert

Die aus 83 Studien bestehende Meta-Analyse kombiniert bestehende Forschung im Bereich des Unternehmenswerts und leitet daraus empirische Generalisierungen und Forschungsmöglichkeiten in den Bereichen Online-Marketing und Pricing ab.

**18** Dr. Alexander Edeling  
Universität zu Köln  
Prof. Dr. Marc Fischer  
Universität zu Köln  
University of Technology Sydney

## PRAXIS

### Der Einsatz von Possessivpronomen in der Markenkommunikation

Der praxisorientierte Artikel zeigt anhand von ausgewählten Best-Practice Beispielen die Potentiale des Einsatzes von Possessivpronomen für den Aufbau einer starken Beziehung zwischen KonsumentIn und Marke auf.

**26** Mag. Gerlinde Spicko  
Prof. DDr. Bernadette Kamleitner  
Wirtschaftsuniversität Wien

## SERVICE

### Schwerpunkt Perspektiven

Multidisciplinary Perspectives on Ownership - A Special Issue of "Perspektiven"

**34** Prof. DDr. Bernadette Kamleitner  
PD Dr. Monika Koller  
Mag. Sandra Holub  
Wirtschaftsuniversität Wien

### Perspektiven I

Access-based Consumption of Luxury Car Brands and its Effect on Brand Evaluation

**38** Moritz Jörling, MSc  
RWTH Aachen

### Perspektiven II

The Merits of Happy Consumption: Positive Affect and Psychological Ownership

**39** Mag. Carina Thürridl  
Wirtschaftsuniversität Wien

# Inhalt

## Perspektiven III

We are what we have. Or were we?

**41 Dr. Bart Claus**  
IÉSEG School of Management

## Perspektiven IV

What Business Leaders can learn from the Psychology of Ownership

**42 Prof. Dr. Fabian Bernhard**  
EDHEC Business School

## Perspektiven V

Psychological Ownership, Wellbeing & Work-Family Outcomes

**44 Dr. Sarah Dawkins**  
University of Tasmania

## Perspektiven VI

Ownership for the Environment

**45 Mag. Sophie Süßenbach**  
Wirtschaftsuniversität Wien

## Perspektiven VII

The Role of Ownership in Sustainable Safe Water Supply

**47 Jennifer Inauen, PhD**  
**Sara Marks, PhD**  
Swiss Federal Institute of Aquatic Science and  
Technology

## Young Professionals

**48**

## Mafo-Splitter

### The effect of scented packaging on product attractiveness

Mittels eines Experiments zeigen die AutorInnen auf, ob und wie olfaktorische Verpackungen die Attraktivität eines Produkts, sowie die damit verbundene Kaufbereitschaft beeinflussen können.

**50 Julia Pernt, MSc**  
Coca-Cola HBC Austria GmbH  
**Ruta Ruzeviciute, MSc**  
**Prof. DDr. Bernadette Kamleitner**  
Wirtschaftsuniversität Wien

## Literaturservice

**54**

## News von WWG Forum Marketing und DWG

**56**

## Editorial

**03**

## Impressum

**33**

# Industrial Law Journal

Volume 46 Number 3 September 2017

## CONTENTS

### ARTICLES

- When Is a Partner/LLP Member *Not* a Partner/LLP Member? The Interface with Employment and Worker Status *Elsbeth Berry* 309
- Establishing the Right to Bargain Collectively in Australia and the UK: Are Majority Support Determinations under Australia's Fair Work Act a More Effective Form of Union Recognition? *Anthony Forsyth, John Howe, Peter Gahan and Ingrid Landau* 335
- Judicial Intervention and Industrial Relations: Exploring Industrial Disputes Cases in West Bengal *Supurna Banerjee and Zaad Mahmood* 366

### RECENT CASES

*Edited by Lizzie Barmes and A.C.L. Davies*

### NOTES

- Whistleblowing Protection and Concurrent 'Worker' Status for a Junior Doctor: *Day v Health Education England* *Jeanette Ashton* 397
- Different Routes for Protecting Caste Discrimination: *Chandhok v Turkey* *Matias Rodriguez Burr* 406

### RECENT LEGISLATION

*Edited by Tonia Novitz*

- Tackling Vulnerability to Labour Exploitation through Regulation: The Case of Migrant Fishermen in Ireland *Clíodhna Murphy* 417



g the various  
ws: *Articles:*  
cam.ac.uk;  
mail: Tonia.  
Lizzie Barmes,  
velopments: Dr.  
ham.ac.uk;  
y, email:  
r: Professor  
c; *Book Reviews:*  
ensu.ca.

of those  
, practitioners,  
nises a series of  
April each year,  
Oxford, and the  
of the Society,  
al Law Journal,  
e students and  
requests for  
inator, Jean  
ssex CO9 3NY,  
m-1pm. For  
ide back cover.

# BKR Zeitschrift für Bank- und Kapitalmarktrecht



Herausgegeben von:

Paul Assies, Rechtsanwalt, Köln  
Dr. Heiko Beck, Rechtsanwalt, Frankfurt am Main  
Dr. Helmut Bruchner, Rechtsanwalt, München  
Prof. Dr. Petra Buck-Heeb, Hannover  
Dr. Jürgen Ellenberger, Richter am BGH, Karlsruhe  
Dr. Markus Escher, Rechtsanwalt, München  
Prof. Dr. Dr. Stefan Grundmann, LL.M., Berlin  
Prof. Dr. Mathias Habersack, München  
Dr. Uwe Jahn, Rechtsanwalt, Frankfurt am Main  
Ralf Josten, LL.M., Rechtsanwalt, Köln  
Prof. Dr. Jens Koch, Bonn  
Prof. Dr. Hans-Michael Kreppold, Gauting  
Dr. Volker Lang, Rechtsanwalt, Bonn

Prof. Dr. Katja Langenbacher, Frankfurt  
Klaus M. Löber, Rechtsanwalt, Frankfurt am Main  
Dr. Rainer Metz, Bundesministerium für Verbraucherschutz,  
Ernährung und Landwirtschaft, Berlin  
Dr. h.c. Gerd Nobbe, Vorsitzender Richter am BGH a.D., Karlsruhe  
Prof. Dr. Andreas Pfingsten, Münster  
Dr. Patrick Rösler, Rechtsanwalt, Heidelberg  
Prof. Dr. Frank A. Schäfer, LL.M., Rechtsanwalt, Düsseldorf  
Hartmut Strube, Rechtsanwalt, Düsseldorf  
Dr. Hanno Teuber, Rechtsanwalt, Frankfurt  
Dr. Jürgen Vortmann, Rechtsanwalt, Cloppenburg  
Dr. Wolfgang Weitnauer, M.C.L., Rechtsanwalt, München  
Dr. Stefan Werner, Rechtsanwalt, Frankfurt am Main

10/2017, Seite 397–440, 15. Jahrgang



## Inhalt

### Aufsätze

Prof. Dr. Hans-Michael  
Kreppold

#### **Zur Höhe des von der Bank an den Darlehensnehmer zu zahlenden Nutzungersatzes bei einem Widerruf eines Immobilier-Darlehensvertrages**

397

Im Rahmen der Widerrufs-Rechtsprechung des BGH sind die meisten – nicht aber sämtliche – Fragen augenscheinlich geklärt. Allerdings ist nach wie vor offen, auf welche Weise das darlehensgewährende Kreditinstitut bei einem Widerruf eines Immobilier-Darlehensvertrages die erhaltene Zins- und Tilgungsleistungen tatsächlich nutzen kann/darf (vgl. BGH, Beschl. v. 12.1.2016 – XI ZR 366/15, Tz. 18, BKR 2016, 200). Der Beitrag beleuchtet diese Frage, u. a. durch die Entwicklung eines Zahlungsstrommodells für das deutsche Pfandbriefsystem. Darüber hinaus werden die auf der Basis der BGH-Rechtsprechung bestehenden Handlungsmöglichkeiten für die Bank erörtert.

Christian Hornung/  
Benjamin Westermann

#### **Vereinbarkeit der Delisting-Neuregelung mit der europarechtlichen Kapitalverkehrsfreiheit**

409

Der mit Wirkung zum 27.11.2015 im Rahmen der Umsetzung der Transparenzrichtlinie (RiL 2013/50, EU) eingeführte § 39 Abs. 2–6 BörsG n. F. markierte den (vorläufigen) Schlusspunkt eines Zustands der Rechtsunsicherheit, fehlenden Anlegerschutzes und bereitete zahlreichen, den kompletten Instanzenzug beschäftigenden Gerichtsentscheidungen und Diskussionen im Schrifttum vorerst ein Ende. Gleichwohl hat die Neuregelung durch den Gesetzgeber neue Fragen aufgeworfen. Der Beitrag befasst sich in diesem Zusammenhang mit der Frage der Europarechtskonformität des § 39 Abs. 2 Satz 3 Nr. 1, Abs. 4 BörsG.

## Rechtsprechung

### Kreditrecht

BGH	16.5.2017 – XI ZR 586/15	Die Formulierung „die Vertragsurkunde, der schriftliche Vertragsantrag oder eine Abschrift der Vertragsurkunde oder des Vertragsantrags“ erfüllt außerhalb des Anwendungsbereichs des § 312 d Abs. 2 BGB a. F. nicht die Voraussetzungen des § 355 Abs. 2 Satz 3 BGB a. F.	412
OLG Köln	2.3.2017 – 12 U 26/16	Zur Ordnungsgemäßheit einer Widerrufsbelehrung mit der Formulierung „Darlehensangebot des Darlehensnehmers“	415
KG Berlin	6.4.2017 – 8 U 114/16	Rechtmäßigkeit einer Bearbeitungsgebühr bei Bauträgerfinanzierung	417

### Kapitalmarktrecht

EuGH	16.5.2017 – T-122/15	Zur Auslegung von der Grundverordnung sowie der Art. 70 und 71 der VO (EU) Nr. 468/2014 v 16.4.2014 mit Anmerkung von Wiss. Mitarb. Aike I. Würdemann, Passau	421
OLG Frankfurt	10.4.2017 – 23 U 48/16	Zu den Voraussetzungen und Aufklärungspflichten im Rahmen eines Vermögensverwaltungsvertrages	435
OLG Nürnberg	24.5.2017 – 12 W 643/17	Zur Kommanditisteneigenschaft einer ehelichen Gütergemeinschaft	439

## Beilagenhinweis

Mit dieser Ausgabe verbreiten wir folgende Beilagen:

**ROLAND ProzessFinanz AG, Verlag Dr. Otto Schmidt KG, Erich Schmidt Verlag GmbH & Co.KG und Verlag C.H.BECK.** Wir bitten unsere Leser um Beachtung!



ISSN 1617-7223

### BKR – Zeitschrift für Bank- und Kapitalmarktrecht

#### Redaktion:

RA Dr. Volker Lang (Verantwortlicher Redakteur im Sinne des Presserechts)  
Redaktionsassistentin: Claudia Baumanns  
Poppelsdorfer Allee 64, 53115 Bonn  
Telefon: (02 28) 24 26 26-0  
Telefax: (02 28) 24 26 26-26  
E-Mail: bkr@beck.de

**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 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 89-603, Telefax (0 89) 3 81 89-599, E-Mail anzeigen@beck.de  
Verantwortlich für den Anzeigenteil: Bertram Götz

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Tel.: (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. Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h.c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

**Erscheinungsweise:** Monatlich.

**Bezugspreise 2017:** Jährlich 415,- € (inkl. MwSt.). Einzelheft: 40,50 € (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. Jahresteieler 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 Jahresende 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 Postdienst-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:** NOMOS Druckhaus, In den Lissen 12, 76547 Sinzheim.



#### Editorial

**Stefan Thomas**

Antitrust Enforcement and Political Influence

489

#### Aufsätze

**Dörte Poelzig/Tabea Bauermeister**

Kartellrechtsdurchsetzung, *ne bis in idem* und Verhältnismäßigkeit (Teil 1) – Die kartellrechtlichen Sanktionen und *ne bis in idem*

491

**Lilly Fiedler/Marcus Niermann**

Neue Regeln zur Offenlegung von Beweismitteln: Wer zahlt die Zeche für die Kosten der Disclosure?

497

**Olivier Gänswain/Mayeul Hiéramente**

Kartellstrafverfahren – Herausforderungen für die Unternehmensverteidigung

502

**Andreas Grünwald/Jens Hackl**

Das Schicksal von Folge- und Ausführungsverträgen mit Kartellanten in der neuesten BGH-Rechtsprechung – ein Systemwechsel?

508

**Konstantin Seifert**

Informationsbeschaffung für Kartellschadensersatzverfahren – Kommen Geschädigte (noch) an die Akte des Bundeskartellamtes?

512

**Marcel Nuys/Arne Gayk**

Anwendung des § 33 Abs. 5 GWB a. F. auf „Altfälle“

518

#### Kurze Beiträge

**Daniel von Brevern**

Vollfunktion muss sein – Das Urteil des EuGH in Sachen Austria Asphalt

522

#### Entscheidungen

##### Gerichtshof der Europäischen Union (EuGH)

EuGH	6. 9.2017 – C-413/14 P	Zu Treuerabatten eines marktbeherrschenden Unternehmens	525
EuGH	14. 9.2017 – C-177/16	Missbrauch einer marktbeherrschenden Stellung durch unangemessene Preise	529
EuGH	14. 9.2017 – C-588/15 P und C-622/15 P	Direkte Kartellbeteiligung und Beteiligung über Gemeinschaftsunternehmen	532
EuGH	7. 9.2017 – C-248/16	Zur EU-Fusionskontrolle über die Gründung eines Gemeinschaftsunternehmens	535

## Bundesgerichtshof (BGH)

BGH 18. 7.2017 – KVZ 5/16 Vollzugsverbot und einstweilige Anordnung in der deutschen Fusionskontrolle 536

## Oberlandesgerichte (OLG)

OLG München 27. 7.2017 – U 2879/16 Kart Zur Anwendung des Kartellrechts auf öffentlich-rechtliche Rundfunkanstalten 538  
OLG Jena 22. 2.2017 – 2 U 583/15 Kart Zum Kartellschadenersatz nach altem Recht 540  
OLG Düsseldorf 23. 8.2017 – VI-Kart 5/16 (V) Zur Fusionskontrolle in Lebensmittel-Einzelhandelsmärkten 542

ISSN 2195–2833

## NZKart

Neue Zeitschrift für Kartellrecht

### Schriftleitung/Redaktion:

Rechtsanwalt *Dr. Ulrich Soltész*  
(verantwortlich für den Textteil)  
Frau *Karin Kammbach* (Assistenz)  
Rue de Loxum 25  
B-1000 Brüssel/Belgien  
Tel.: +32 2 551-1020,  
Fax: +32 2 551-1039.  
E-Mail: [ulrich.soltesz@leisslutz.com](mailto:ulrich.soltesz@leisslutz.com)

**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 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.

**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. Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

Erscheinungsweise: monatlich.

**Bezugspreise 2017:** jährlich (inkl. Online-Zugang) € 459,- (inkl. MwSt.), Vorzugspreis für Bezieher der GRUR sowie des beck-online Fachmoduls Gewerblicher Rechtsschutz plus (inkl. Online-Zugang) € 375,- (inkl. MwSt.), Einzelheft: € 45,- (inkl. MwSt.). Versandkosten jeweils zugänglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare

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

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

### KundenServiceCenter:

Telefon: (0 89) 3 81 89-750,  
Telefax: (0 89) 3 81 89-358.  
E-Mail: [kundenservice@beck.de](mailto:kundenservice@beck.de)

**Abbestellungen:** 6 Wochen vor Jahreschluss.

**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 Adressenänderung des Bezieher 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: NOMOS Druckhaus, In den Lissen 12, 76547 Sinzheim.



## Herausgeber:

RA Dr. Bruno M. Kübler,  
Köln/Dresden/München  
(Geschäftsführender Herausgeber)  
Prof. Dr. Reinhard Bork, Hamburg  
Prof. Dr. Wolfgang Lüke, Dresden  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Hanns Prütting,  
Köln  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt,  
Hamburg

## Lars Klöhn

Erfüllte Versprechen? Die Regulierung  
des Crowdfunding-Marktes zum Ende  
der 18. Legislaturperiode S. 2125

## Jean Mohamed

Aktien und Aktienrepräsentanz im Zuge  
des Transparenzregisters (?) S. 2133

## EuGH, 25. 10. 2017

EU-Rechtswidrigkeit der Pflicht zur Auflö-  
sung der Gesellschaft im Herkunftsstaat  
bei grenzüberschreitender Umwandlung S. 2145

## BGH, 27. 9. 2017

Ausschluss der Haftung des Verkäufers für  
Fehlen von Eigenschaften S. 2153

## BGH, 19. 9. 2017

Keine Nebenintervention oder Streitver-  
kündigung im KapMuG-Verfahren S. 2148

## BGH, 23. 8. 2017

Keine Prozesskostensicherheit durch Gesell-  
schaft mit Verwaltungssitz innerhalb der EU  
oder des EWR S. 2171

## BFH, 23. 8. 2017

Keine Anwendung des Sanierungserlasses  
auf Altfälle S. 2158  
S. 2161

Mit EWIR 21/2017

38. Jahrgang  
Heft 45  
10. November 2017

*Herausgeber:*

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

*Herausgeberbeirat:*

Prof. Dr. Holger Altmeppen  
Vors. Richter am BGH a. D. Prof. Dr. A. Bergmann  
Prof. Dr. Georg Bitter  
Prof. Dr. Moritz Brinkmann  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. C.-W. Canaris  
Prof. Dr. Ulrich Ehricke  
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**



BGH: Unwirksame Werbeverlängerung im Rahmen eines Human- sponsoring	A 87	Nr. 329
BGH zur Schutzfähigkeit von dreidimensionalen Verpackungs- bzw. Formmarken	A 87	Nr. 330
BGH zu AGB eines Telekommunikationsunternehmens	A 87	Nr. 331
BGH: Unwirksamkeit von Schriftformheilungsklauseln	A 87	Nr. 332
BAG zum Wiedereinstellungsanspruch im Kleinbetrieb nach Betriebsübergang	A 87	Nr. 333
OLG Düsseldorf: Rückabwicklung eines Kfz-Kaufs wegen Abgasskandals	A 88	Nr. 334
FG Köln: BVerfG-Vorlage zum Rechnungszinsfuß für Pensions- rückstellungen	A 88	Nr. 335
BaFin: Neufassung der MaRisk	A 88	Nr. 336
BaFin: Konsultation zur Überarbeitung der MaComp	A 88	Nr. 337
Personalia	A 88	Nr. 338

**Aufsätze**

*Lars Klöhn, Berlin*

Erfüllte Versprechen? Die Regulierung des Crowdinvesting-Marktes  
zum Ende der 18. Legislaturperiode ..... 2125

*Jean Mohamed, Hamburg*

Aktien und Aktienrepräsentanz im Zuge des Transparenzregisters (?) ..... 2133

**Rechtsprechung**

**Bank- und Kreditsicherungsrecht**

BGH 12. 9. 2017 – XI ZR 365/16

Zu Berechnung des Wertersatzes bei Rückabwicklung eines Verbraucher-  
darlehensvertrags nach Widerruf ..... 2143

## Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

EuGH	25. 10. 2017 – Rs C-106/16	EU-Rechtswidrigkeit der Pflicht zur Auflösung der Gesellschaft im Herkunftsstaat bei grenzüberschreitender Umwandlung („Polbud – Wykonawstwo“) . . . . .	2145
BGH	19. 9. 2017 – XI ZB 13/14 +	Keine Nebenintervention oder Streitverkündung im KapMuG-Verfahren . . . . .	2148
BFH	31. 5. 2017 – I R 54/15 +	Haftung der Organgesellschaft bei mehrstufiger Organschaft nur für gegen den durch das konkrete Organschaftsverhältnis bestimmten Organträger gerichtete Steueransprüche . . . . .	2152

## Vertrags- und Haftungsrecht

BGH	27. 9. 2017 – VIII ZR 271/16	Ausschluss der Haftung des Verkäufers für Fehlen von Eigenschaften, deren Vorhandensein der Käufer nach den öffentlichen Äußerungen des Verkäufers erwarten kann . . . . .	2153
-----	------------------------------	--	------

## Insolvenz- und Sanierungsrecht

BFH	23. 8. 2017 – I R 52/14 +	Keine Anwendung des Sanierungserlasses auf Altfälle . . . . .	2158
BFH	23. 8. 2017 – X R 38/15 +	Keine Anwendung des Sanierungserlasses auf Altfälle . . . . .	2161
OLG Hamm	16. 2. 2017 – 27 U 83/16	Anwendbarkeit des Gesellschafterdarlehensrechts auch auf einen nur mittelbar und nicht maßgeblich an der schuldnerischen Gesellschaft beteiligten Darlehensgeber . . . . .	2162

## Arbeits- und Sozialrecht

EuGH	21. 9. 2017 – Rs C-429/16	Einseitige Änderung der Entgeltbedingungen durch den Arbeitgeber zu Lasten der Arbeitnehmer – Konsultationspflicht wegen Massenentlassungen („Ciupa u. a.“) . . . . .	2164
------	---------------------------	---	------

## Wettbewerbs- und Kartellrecht

OLG Frankfurt/M.	22. 8. 2017 – 11 U 71/16	Anspruch auf Drittauskunft über E-Mail-Adresse (nicht über Telefonnummer und IP-Adresse) bei Urheberrechtsverletzung im Internet . . . . .	2167
BGH	12. 1. 2017 – I ZR 253/14	Zum lauterkeitsrechtlichen Schutz eines durch AGB ausgestalteten Geschäftsmodells vor gezielter Behinderung durch Missachtung der AGB („World of Warcraft II“) (LS) . . . . .	2170

## Verfahrens- und Vollstreckungsrecht

BGH	23. 8. 2017 – IV ZR 93/17	Keine Prozesskostensicherheit durch Gesellschaft mit Verwaltungssitz innerhalb der EU oder des EWR . . . . .	2171
BGH	22. 2. 2017 – XII ZB 137/16 +	Keine Aufhebung der Bruchteilsgemeinschaft allein durch Hinterlegung des Übererlöses aus Zwangsversteigerung eines Grundstücks (LS) . . . . .	2172

---

## Inhaltsverzeichnis

### Bank- und Kreditsicherungsrecht

- BGH v. 18. 7. 2017 – KZR 39/16 – Kai Zahrtre** ..... 645  
Zahlungsdienst „Sofortüberweisung“ als einzige kostenlose Bezahlmethode  
nicht zumutbar („Sofortüberweisung“)
- KG v. 20. 2. 2017 – 8 U 31/16 – Andre Kremer/David Böhm** ..... 647  
Zur Rückabwicklung eines Verbraucherdarlehensvertrags nach Widerruf

---

### Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

- BGH v. 9. 5. 2017 – II ZR 10/16 – Florian Schulz** ..... 649  
Haftung des Treuhandkommanditisten mit eigener Kapitalbeteiligung gegen-  
über nach ihm beigetretenen Direktkommanditisten wegen Prospekthaftung  
i. w. S.
- BFH v. 15. 3. 2017 – I R 11/15 – Jan-Pieter Naujok** ..... 651  
Zur Bildung von Rückstellungen für Aktienoptionsprogramm zu Gunsten  
leitender Mitarbeiter
- OLG Frankfurt/M. v. 19. 6. 2017 – 5 U 150/16 – Klaus von der Linden** ..... 653  
Erweiterung der Tagesordnung nach Record Date
- OLG Celle v. 10. 5. 2017 – 9 U 3/17 – A. Baumann/Ch. Schlieker** ..... 655  
Haftung auch eines Strohmann-Geschäftsführers für Vorenthaltung der Ar-  
beitnehmeranteile zur Sozialversicherung

---

### Vertrags- und Haftungsrecht

- EuGH v. 7. 9. 2017 – Rs C-247/16 – Felix M. Wilke** ..... 657  
Vertrag mit Dienstleistung als Hauptgegenstand kein Kaufvertrag i. S. d. Ver-  
brauchsgüterkauf-RL („Schottelius“)
- BGH v. 27. 6. 2017 – VI ZR 424/16 – Lennart Dahmen** ..... 659  
Unvermeidbarer Verbotsirrtum über Erlaubnispflicht nach KWG trotz unter-  
lassener Erkundigung bei der jedoch selbst eine falsche Rechtsansicht vertre-  
tenden BaFin

- 
- BGH v. 11. 5. 2017 – IX ZR 238/15 – Dirk Seichter/Peter M. Röhmer** ..... 661  
Zur Pflichtverletzung eines Rechtsanwalts bei Auskehrung einer eingezogenen Forderung an Dritten
- 

### **Insolvenz- und Sanierungsrecht**

- BGH v. 7. 9. 2017 – IX ZR 71/16 – Volker Römermann** ..... 663  
Zu den insolvenzrechtlichen Hinweispflichten eines mit der Durchsetzung einer Forderung beauftragten Rechtsanwalts
- OLG Düsseldorf v. 1. 6. 2017 – I-12 U 41/16 – C. W. Hergenröder** ..... 665  
Zur Gläubigeranfechtung nach Restschuldbefreiung
- LG Karlsruhe v. 19. 6. 2017 – 20 S 207/16 – Alexander Schall** ..... 667  
Zur Geltendmachung einer wieder aufgelebten Kommanditistenhaftung durch den Insolvenzverwalter
- 

### **Arbeits- und Sozialrecht**

- BAG v. 25. 4. 2017 – 1 ABR 46/15 – Maximilian Schmidt** ..... 669  
Schwerwiegender Eingriff in allgemeines Persönlichkeitsrecht des Arbeitnehmers durch technische Überwachungseinrichtung
- BAG v. 23. 3. 2017 – 8 AZR 91/15 – Bernd Weller** ..... 671  
Kein Betriebsübergang bei bloßem Gesellschafterwechsel
- BAG v. 18. 1. 2017 – 7 ABR 60/15 – Silvio Lindemann** ..... 673  
Zur Berücksichtigung von Leiharbeitnehmern bei Feststellung der für die Anzahl freizustellender Betriebsratsmitglieder maßgeblichen Belegschaftsstärke beim Entleiher
- 

### **Wettbewerbs- und Kartellrecht**

- BGH v. 27. 7. 2017 – I ZR 68/16 – Roman Kehrberger** ..... 675  
Zur sekundären Darlegungslast für die Mitbenutzung eines Internetanschlusses durch Dritte

# PiR

11

10.11.2017

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

## PRAXISTIPP

- III Neue Fallstudie in der NWB Datenbank

## FOKUS

- 331 Portfoliobildung bei der Bilanzierung von Leasingverhältnissen nach IFRS 16  
Christian Landgraf, David Shirkhani und Jeetendra Singh-Verma
- 337 Beurteilung der Plausibilität von Planungsrechnungen im Rahmen der IFRS-Rechnungslegung  
Mag. (FH) Josef Baumüller und Bang Nguyen, M.Sc.
- 345 Forschung und Entwicklung im Lagebericht  
Dominik Korte, LL.M. und Prof. Dr. habil. Robin Mujkanovic

## PRO & CONTRA

- 351 Kodifizierung und Definition von Wesentlichkeit?  
PD Dr. Andreas Haaker und WP Dr. Jens Freiberg

## IFRS AKTUELL

- 354 Angabeinitiative: Fallstudien für eine verbesserte Finanzberichterstattung  
WP Dr. Daniel T. Fischer

## IFRS MAINTENANCE

- 356 Implementation und Maintenance der IFRS – aktueller Stand beim IFRS IC  
Dr. Jan-Velten Große

## KOMPAKTWISSEN

- 360 Ergänzung von IFRS 9 – Änderung und Klarstellung zum noch nicht anwendbaren Recht  
WP Dr. Jens Freiberg

## PRAXISFÄLLE

- 364 Vollkostenbetrachtung bei belastenden Verträgen?  
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

## HERAUSGEBER

WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach, WP Dr. Jens Freiberg



Neu!

## Inhaltsverzeichnis

### ZInsO-Aktuell

### ZInsO-Beihefter: Insolvenzreport 45/2017

### ZInsO-Aufsätze

**Straftat als Mittel der Haftungsvermeidung für Steuerberater und Wirtschaftsprüfer?** ..... 2341  
*von Oberstaatsanwalt Raimund Weyand, St. Ingbert*

**Vollstreckungsvergleich: Haftungsfalle Insolvenzanfechtung** ..... 2345  
*von Rechtsanwalt Dr. Philipp Fölsing, Hamburg*

### ZInsO-Dokumentation

**Die gesellschaftsrechtliche Gestaltung von Unternehmen unter Insolvenzschutz** ..... 2349  
*von Alessandro Saitta, Düsseldorf/Köln*

**Bericht über die europäische Restrukturierungsrichtlinie** ..... 2350



### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts ..... 2372

### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### Entscheidungsreport

##### • Insolvenzrecht

**Notwendiger Komplettausgleich der Mietzahlungsrückstände zur Verhinderung einer fristlosen Kündigung** ..... 2373  
*BGH, Urt. v. 27. 9. 2017 – VIII ZR 193/16*

**Zwangsvollstreckung aus einem Vollstreckungsbescheid und einem Kostenfestsetzungsbeschluss; Anspruch auf Erteilung eines Buchauszugs als unselbstständiger Nebenanspruch zum Provisionsanspruch des Handelsvertreters; Beschlagnahme dieser Nebenrechte mit der Pfändung des Provisionsanspruchs** ..... 2376  
*BGH, Beschl. v. 19. 9. 2017 – VII ZB 64/14*

**Anspruch eines Insolvenzverwalters auf Auskünfte aus dem Fahrzeugregister nach dem Informationsfreiheitsgesetz** .... 2378  
*VG Greifswald, Urt. v. 23. 8. 2017 – 6 A 1248/14*

**Ermessensfehlgebrauch des Finanzamts bei Stellung des Insolvenzantrags** ..... 2380  
*FG Hamburg, Beschl. v. 18. 5. 2017 – 2 V 117/17*

**Wegfall des Rechtsschutzinteresses des Sozialversicherungsträgers bei forderungslosem Insolvenzantrag** ..... 2385  
*AG Köln, Beschl. v. 14. 6. 2017 – 73 IN 74/17*

##### • Gesellschaftsinsolvenzrecht

**Auswirkungen der Insolvenz einer Gesellschaft bürgerlichen Rechts mit und ohne Nachfolgeklausel** ..... 2385  
*BGH, Beschl. v. 13. 7. 2017 – V ZB 136/16*

##### • Arbeits- und Sozialrecht

**Insolvenzgeld: Keine Berücksichtigung einer unregelmäßigen freiwilligen Jahresgratifikation** ..... 2389  
*LSG Baden-Württemberg, Beschl. v. 20. 3. 2017 – L 3 AL 3482/16*

**Aufrechnung von Beitragsansprüchen der Krankenkasse gegen Ausgleichsansprüche des insolventen Arbeitgebers** ... 2392  
*LSG Sachsen-Anhalt, Urt. v. 22. 6. 2017 – L 6 KR 2/16*

• **Insolvenzsteuerrecht**

<b>Keine Anwendung des sog. Sanierungserlasses auf Altfälle</b> .....	2393
<i>BFH, Urt. v. 23. 8. 2017 – I R 52/14</i>	
<b>Keine Begünstigung von Sanierungsgewinnen vor Inkrafttreten des § 3a EStG</b> .....	2396
<i>BFH, Urt. v. 23. 8. 2017 – X R 38/15</i>	
<b>Insolvenzverwalter/Treuhänder als Entrichtungsschuldner der Einkommensteuer für zwangsverwaltetes Grundstück des Vollstreckungs-/Insolvenzschuldners</b> .....	2397
<i>FG Düsseldorf, Urt. v. 3. 5. 2017 – 15 K 2669/15, 15 K 2669/15 E</i>	
• <b>Vergütungsrecht</b>	
<b>Vergütung des Insolvenzverwalters für „stille“ Zwangsverwaltung auf Grundlage des dadurch zugunsten der Masse erzielten Überschusses</b> .....	2399
<i>LG Frankfurt/O., Beschl. v. 24. 5. 2017 – 13 T 20/16</i>	

## HERAUSGEBER

### Herausgeber:

Prof. Dr. Christian Berger • RA Dr. Susanne Berner • Michael Bretz • RA Dr. Christian Brückmann • RA Dr. Jan de Weert • Prof. Dr. Ulrich Foerste • RA Dr. Michael C. Frege • RiAG Frank Frind • RiBGH Prof. Dr. Markus Gehrein • Prof. Dr. Hugo Grote • RA Dr. Andreas Henkel • WP/StB Michael Horvath • Prof. Dr. Heribert Hirte • RiAG Martin Horstjette • Prof. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber • RA Peter J. Hütten • RA Dr. Karen Kuder • RA Dr. Norbert Küpper • RiAG Dr. Peter Laroche • Prof. Dr. Wolfgang Marotke • PD Dr. Sebastian Mack • RA Patrick Mückel • Prof. Dr. Bettina Nanner-Krautgasser • RA Dr. Manfred Obermüller • Vers. R./OLG Dr. Diemar Onuszeit • RA Prof. Dr. Klaus Pannan • RiBGH Prof. Dr. Gerhard Pape • RA Dr. Christoph Perziggen • RA Stephan Ries • Prof. Dr. Thomas Röhms • Prof. Dr. Jessica Schmidt • RiBGH a.D. Prof. Dr. Lutz Strohn • RiBGH a.D. Gerhard Vill • OSIA Raimund Weyand

### Schriftleitung:

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer

### Gründungsherausgeber:

RiBGH a.D. Hans-Peter Kirchhof • Vers. RiBGH a.D. Dr. Gerhart Kreft • Vers. RiLAG a.D. Ernst-Dieter Berscheld • RiBGH Prof. Dr. Gerhard Pape • Prof. Udo Hünzgen • Prof. Dr. Heribert Hirte • RA Dr. Manfred Obermüller • RA Wolfgang Watzke • RA Dr. Karsten Förster • Michael Bretz • Prof. Dr. Hugo Grote • RA Martin Natthoff • Dipl.-Kfm./StB Gerd Schulten • OSIA Raimund Weyand

### Urheber- und Verlagsrechte:

Annahme nur von Originalabdrücken, 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 Einpolcherung in Datenbanken sowie zur weiteren Vervielfältigung im Wege fotomechanischer oder elektronischer Verfahren, einschließl. 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

Walters Kluwer Deutschland GmbH  
Carl Heymanns Verlag  
Luxemburger Str. 449, 50939 Köln  
<http://www.insolvenzrecht.furton.de>

Kundenservice: (0 26 31) 801-22 22

Erscheinungsweise: wöchentlich

Anzeigenverkauf: Janosch Kleibrink  
Telefon: (02 21) 9 43 73-77 19

E-Mail: [Janosch.Kleibrink@walterskluer.com](mailto:Janosch.Kleibrink@walterskluer.com)

Anzeigenposition: Karin Odening  
Telefon: (02 21) 9 43 73-77 60

E-Mail: [anzeigen@walterskluer.com](mailto:anzeigen@walterskluer.com)

Schriftleiter: Rechtsanwalt Prof. Dr. iur. Hans Haarmeyer

E-Mail: [hans.haarmeyer@t-online.de](mailto:hans.haarmeyer@t-online.de)

Manuskripte erbeten an den Schriftleiter

Redaktion: Anke Losch, Nikola Hölter, Kathrin Gehrein

Luxemburger Str. 449, 50939 Köln

Telefon: (02 21) 9 43 73-70 69

E-Mail: [ZInsO.redaktion@walterskluer.com](mailto:ZInsO.redaktion@walterskluer.com)

Bezugspreis zzgl. Versandkosten

(monatlich im Voraus): € 56,00

Preis für das Einzelheft: € 26,00

Kündigungsfrist:

6 Wochen zum Ende des Bezugsjahres

Herstellung: Williams Lea & Tag GmbH, München

ISSN 1615-8032

# itr**b** *D3-Z329* IT-Rechts- berater

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

## Informationsdienst für IT-Recht und Datenschutz



**BERATER-MODUL**  
IT-RECHT



In Kooperation mit:



Arbeitsgemeinschaft  
IT-Recht

## Rechtsprechung

- › BGH: Vorlagebeschluss zu UBER Black und unionsrechtlicher Dienstleistungsfreiheit 251
- › BAG: Persönlichkeitsrechtsverletzung von Arbeitnehmern durch technische Überwachungseinrichtung 253
- › OLG Celle: Unzulässige Influencer-Werbung in sozialen Medien 254
- › OLG Düsseldorf: Haftung des Betreibers eines offenen WLAN-Netzwerks 255
- › LAG Hamburg: Sonderkündigungsschutz des stellvertretenden Datenschutzbeauftragten 256
- › VG Berlin: Keine Auskunftspflicht im Konzern wegen Wohnraumzweckentfremdung 257
- › VG Karlsruhe: Keine Anwendbarkeit der DSGVO vor dem 25.5.2018 258
- › VG Köln: Auskunftspflicht des Beherbergungsvermittlers 259

## Beiträge für die Beratungspraxis

### IT-Rechtsfragen aus der Praxis

- Roth-Neuschild*
- › Neues Werkvertragsrecht: Einfluss auf IT-Projekte 261
- Härtling*
- › Entwurf einer E-Privacy-Verordnung 265

### Hinweise zur Vertragsgestaltung

- von Beckerath*
- › Veränderte Bedingungen bei IT-Outsourcingverträgen 267

# Inhaltsverzeichnis

## Aktuelle Kurzinformationen

- WLAN-Gesetz zur Abschaffung der Störerhaftung 249
- BGH: Vorschaubilder III 249
- OLG Nürnberg: Verwertbarkeit von Dashcam-Aufnahmen im Zivilprozess 249
- OLG Hamm: Unzureichende Angabe der OS-Plattform 250
- LG Berlin: Störerhaftung des Tor-Exit-Node-Betreibers 250
- Unterlassungsverpflichtung bzgl. Windows-Zwangs-downloads 250

## Rechtsprechung

- Vorlagebeschluss zu UBER Black und unionsrechtlicher Dienstleistungsfreiheit  
BGH, Beschl. v. 18.5.2017 – I ZR 3/16 251
- Persönlichkeitsrechtsverletzung von Arbeitnehmern durch technische Überwachungseinrichtung  
BAG, Beschl. v. 25.4.2017 – 1 ABR 46/15 253
- Unzulässige Influencer-Werbung in sozialen Medien  
OLG Celle, Urt. v. 8.6.2017 – 13 U 53/17 254
- Haftung des Betreibers eines offenen WLAN-Netzwerks  
OLG Düsseldorf, Urt. v. 16.3.2017 – I-20 U 17/16 255
- Sonderkündigungsschutz des stellvertretenden Datenschutzbeauftragten  
LAG Hamburg, Urt. v. 21.7.2016 – 8 Sa 32/16 256
- Keine Auskunftspflicht im Konzern wegen Wohnraumzweckentfremdung  
VG Berlin, Beschl. v. 20.7.2017 – 6 L 162.17 257
- Keine Anwendbarkeit der DSGVO vor dem 25.5.2018  
VG Karlsruhe, Urt. v. 6.7.2017 – 10 K 7698/16 258
- Auskunftspflicht des Beherbergungsvermittlers  
VG Köln, Urt. v. 28.6.2017 – 24 K 4859/16 259

## Beiträge für die Beratungspraxis

### IT-Rechtsfragen aus der Praxis

- Birgit Roth-Neuschild*
- **Neues Werkvertragsrecht: Einfluss auf IT-Projekte** 261  
– Abnahmefiktion, Berechnung von Abschlagszahlungen, Kündigung aus wichtigem Grund  
*Am 1.1.2018 tritt das Gesetz zur Reform des Bauvertragsrechts und zur Änderung der kaufrechtlichen Mängelhaftung in Kraft. Neben verschiedenen baurechtlichen Regelungen stehen Änderungen und Er-*

*gänzungen allgemeiner Vorschriften des Werkvertragsrechts an, die auch ab 2018 geschlossene IT-Verträge betreffen.*

- Prof. Niko Härting*
- **Entwurf einer E-Privacy-Verordnung** – Nach der DSGVO ist vor der E-Privacy-Reform  
Zeitgleich mit der DSGVO soll nach dem Willen der Europäischen Kommission eine neue E-Privacy-Verordnung die bisherige E-Privacy-Richtlinie ablösen. Die gesamte elektronische Kommunikation soll umfassend dem Verbotsprinzip unterworfen und die „Cookie Directive“ zu einer umfassenden Regulierung der Onlinewerbung fortentwickelt werden. Konflikte mit der DSGVO nimmt der E-Privacy-Entwurf in Kauf. 265

## Hinweise zur Vertragsgestaltung

- Dr. Matthias von Beckerath*
- **Veränderte Bedingungen bei IT-Outsourcingverträgen** – Handlungsoptionen zur Vermeidung von Belastungen des Vertrags durch Inkongruenzen  
Während der Laufzeit von IT-Outsourcingverträgen können sich aus den unterschiedlichsten Gründen ursprünglich maßgebliche Bedingungen bzw. deren Einschätzung durch die Parteien verändern. Diese Veränderungen können bewirken, dass sich wesentliche Teile des Vertrags als nicht mehr mit der Realität und den Erwartungen der Parteien kongruent erweisen. Der vorliegende Beitrag zeigt auf, welche Handlungsoptionen den Parteien zur Verfügung stehen. 267

## Literaturempfehlungen

- Urheberrechtlicher Schutz von Tweets 271

## Vorschau auf die nächste Ausgabe

### Beiträge zu folgenden Themen sind geplant:

- Nutzungsrechte bei indirekter Softwarenutzung, *Schneider*
- Auftragsverarbeitung, Joint Controllership und kleines Konzernprivileg, *Bierekoven*

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

Grages, OVG Lüneburg: Umfassende Videoüberwachung im Black-Box-Verfahren zulässig



## Inhalt

### Editorial

Prof. *Achim Wambach*, Ph. D.  
Auch im Gigabit-Zeitalter bleibt Breitbandausbau  
im Wettbewerb vorrangig 257

### Aufsätze

Prof. Dr. *Walter Frenz*  
Wettbewerbsrechtliche Ansprüche bei der  
Standardsetzung durch Unternehmens-  
vereinigungen – Zur kollektiven Regelsetzung  
am Beispiel der Energiewende 258

Prof. Dr. Dr. Dres. h. c. *Franz Jürgen Säcker*  
Anwachungen und formwechselnde Umwandlungen  
im Recht der Besonderen Ausgleichsregelung 266

Dr. *Kornelius Kleinlein* und Dr. *Daniel Schubert*  
Verpflichtung von Betreibern zur Kostendeckung  
und Preiskontrolle nach Art. 13 der Zugangs-  
richtlinie und nach §§ 13, 30, 31 TKG 270

Prof. Dr. *Ludwig Gramlich*  
Das Postrecht in den Jahren 2016/2017 280

Bericht über netzwirtschaftsrechtliche Literatur 291

### Entscheidungen

BGH, Beschl. v. 25.4.2017 – Az. EnVR 17/16:  
Festlegung von Erlösobergrenzen für Betreiber  
von Gasverteilernetzen für die zweite Regulierungs-  
periode im vereinfachten Verfahren 293

OLG Bremen, Beschl. v. 19.5.2017 – Az. 2 U 115/16:  
Drittwirkung der richtlinienrechtlichen  
Transparenzanforderungen für Preiserhöhungen  
beim Bezug von Erdgas 298  
mit Anmerkung von Dr. *Markus Böhme* 300

EuGH, Urt. v. 28.6.2017 – Rs. C-482/14:  
Vorgaben für die Verwendung von Trassenentgelten  
und öffentlichen Zuwendungen im  
integrierten Eisenbahnkonzern 302  
mit Anmerkung von Dr. *Erik Staebe* 309

VG Köln, Beschl. v. 24.5.2017 – Az. 18 L 980/17:  
gerichtlicher Rechtsschutz gegen die Versagung  
einer antragsgemäßen Genehmigung von Entgelten  
eines Betreibers der Schienenwege 312

VG Köln, Beschl. v. 19.6.2017 – Az. 22 L 812/16:  
Schutz von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen  
in der Bundesnetzagentur vorgelegten Teil-  
leistungsverträgen 314

ZEITSCHRIFT FÜR UNTERNEHMENSRECHT  
UND GESELLSCHAFTSRECHT

DB-Z 188

HERAUSGEGEBEN von Alfred Bergmann, Holger Fleischer,  
Wulf Goette, Heribert Hirte, Peter Hommelhoff, Gerd Krieger,  
Hanno Merkt, Christoph Teichmann, Jochen Vetter, Marc-Philippe Weller,  
Hartmut Wicke

Z  
G  
R

INHALT

*Christoph Teichmann*

**Die GmbH im europäischen Wettbewerb der Rechtsformen**

543

*Boris P. Paal*

**Die digitalisierte GmbH**

590

*Jens Bormann*

**Die digitalisierte GmbH**

621

*Jessica Schmidt*

**Die Handlungspflichten der GmbH-Geschäftsführer: Generalklausel vs. Einzelvorgaben**

654

*Jochem Reichert*

**Reform des § 43 GmbHG durch Angleichung an § 93 AktG und Pflichtenspezifizierung?**

671

*Moritz Brinkmann*

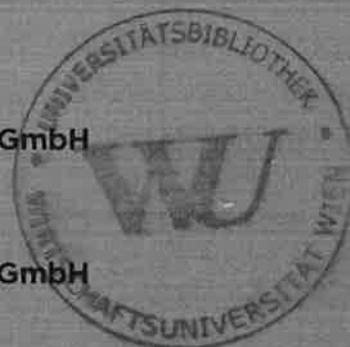
**Zwei Brennpunkte im Recht der Gesellschafterdarlehen**

708

*Detlef Kleindiek*

**Das reformierte Recht der Gesellschafterdarlehen – eine Zwischenbilanz**

731



# Die GmbH im europäischen Wettbewerb der Rechtsformen

Prof. Dr. CHRISTOPH TEICHMANN, Würzburg\*

*Inhaltsübersicht*

ZGR 2017, 543–582

I. Einleitung . . . . .	544
II. Der Wettbewerb der Rechtsordnungen im Gesellschaftsrecht . . . . .	545
1. Zerrbild „Delaware-Effekt“ . . . . .	545
2. Gesetzgeberischer Wettbewerb unter europäischen Bedingungen . . . . .	548
3. Zwischenergebnis . . . . .	554
III. Korrekturen und Neujustierungen im Wettbewerbsmodell . . . . .	555
1. Wettlauf der EU-Mitgliedstaaten um flexible Gründungsmöglichkeiten . . . . .	555
2. Neubewertung der Anreizwirkung liberaler Gründungsregeln . . . . .	556
3. Reichweite des Gesellschaftsstatuts . . . . .	562
4. Zwischenergebnis . . . . .	571
IV. Standortbestimmung: Deutsches GmbH-Recht heute . . . . .	572
1. Die deutsche GmbH – wirklich ein Exportschlager? . . . . .	572
2. Deutsches GmbH-Recht im europäischen Ideenwettbewerb . . . . .	577
3. Zwischenergebnis . . . . .	580
V. Zusammenfassung in Thesen . . . . .	580

*In den 125 Jahren seit ihrer Einführung im Jahre 1892 hat die deutsche GmbH einerseits einen Siegeszug um die ganze Welt angetreten und musste sich andererseits im eigenen Heimatland der scharfen Konkurrenz der englischen Limited erwehren. Dieser Wettbewerb setzte im Internationalen Gesellschaftsrecht einen Wechsel von der Sitz- zur Gründungstheorie voraus. Seine negativen Auswirkungen lassen sich, wie die jüngere EuGH-Rechtsprechung zeigt, durch eine am Sachproblem orientierte Anwendung inländischer Drittschutzregeln zielgerichtet eingrenzen. Im europäischen Ideenwettbewerb ist das deutsche GmbH-Recht derweil deutlich zurückgefallen. Das liegt weniger an der vermeintlichen Dominanz des englischen Rechts als am Ideenreichtum der kleineren EU-Staaten, denen es mit gut durchdachten Reformprojekten gelingt, international Aufmerksamkeit auf sich zu ziehen.*

*Since its introduction 125 years ago, the German Private Company (“GmbH”) has been a success story and has served as a model for company law reform all over the world. In its country of origin, however, the GmbH faced fierce competition by the English Private Company Limited by Shares*

\* Der Autor ist Inhaber des Lehrstuhls für Bürgerliches Recht, Deutsches und Europäisches Handels- und Gesellschaftsrecht an der Julius-Maximilians-Universität Würzburg. Bei dem Beitrag handelt es sich um die erweiterte und um Nachweise ergänzte Fassung des Vortrags, den der Verfasser am 11. Mai 2017 zum Auftakt der Tagung „125 Jahre GmbH-Gesetz“ an der Ruprecht-Karls-Universität Heidelberg gehalten hat.

# ct

magazin  
compute  
technik

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS  
D3-Z311

28.10.2017 23

E-Mobilität  
ohne Auto

Mesh-Systeme im Test • Tipps zum Einrichten

# Turbo-WLAN ohne Funkloch

- Tintenmufus für Fotodruck
- Google Pixel 2 und 2 XL

1 JAHR KOSTENLOS  
in der Cloud oder lokal!

## 3CX IP-Telefonanlage

• Cloud gehostet von 3CX oder in IHREM Cloud-Account

• On-Premise: Virtualisiert oder auf Appliances

• Komplettes WebRTC Web Conferencing

• Plattform: Android, iOS Smartphone Clients

• UNBEGRENZTE Nutzer



• Exklusives Angebot:  
[WWW.3CX.DE/CT/](http://WWW.3CX.DE/CT/)

# 3CX

Android

# Blockchain

Smart Contracts

€ 4,90

AT € 5,40 | LUX, BEL € 5,70

NL € 5,90 | IT, ES € 6,20

CHF 7,10 | DKK 54,00



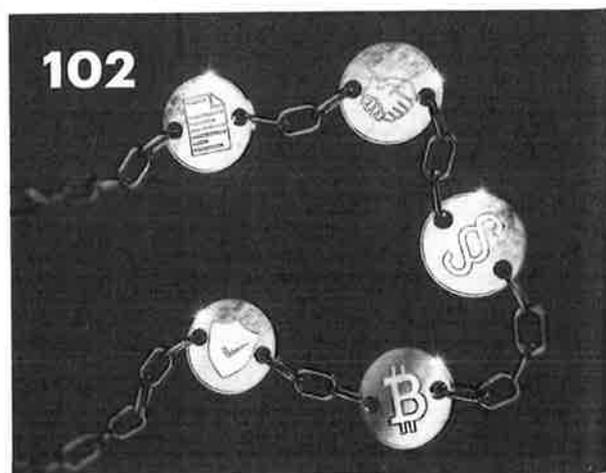
# Inhalt 23/2017

## Trends & News

- 16 **WLAN-Hack KRACK analysiert**
- 18 Sicherheit
- 19 DJI Aeroscope identifiziert und überwacht Drohnen
- 20 Greenpeace-Report zur Umweltverträglichkeit von IT-Unternehmen
- 22 Microsoft stellt Windows Mobile ein
- 23 Embedded Systems
- 24 Hardware
- 26 Peripherie
- 27 Technische Software
- 28 Anwendungen
- 29 Unternehmens-Anwendungen
- 30 Kids and Codes: Spielerischer Einstieg in die Programmierung
- 32 Adobe Lightroom geht in die Cloud
- 34 Server & Storage
- 35 Linux
- 36 Apple
- 36 Internet
- 40 Prozessorgeflüster: Quantencomputer mit 5, 16, 17, 20, 49, 51 und 56 Qubits
- 180 Web-Tipps
- 54 PCIe-Karte mit zweimal USB 3.1: Startech 2-Port USB 3.1 Card
- 56 Raw-Bearbeitung und Foto-Effekte: Alien Skin Exposure X3
- 57 HDR-Foto-Paket für macOS und Windows: Aurora HDR 2018
- 58 MindManager 2018 verspricht universellen Datendurchblick
- 60 VR-Dokumentation über Tschernobyl: The Chernobyl VR Project
- 60 Porträtretuschierer PortraitPro 17 Studio
- 61 P2P-Banking-App: Wavy
- 62 Channel-Strip- und Mastering-Plug-ins: Izotope Neutron 2 und Ozone 8
- 64 3D-Drucker Renkforce RF500
- 66 Betriebsfunk im Handynet: TSSD TS-W780 & Real-PTT
- 88 **Z370-Boards für Core i-8000**
- 94 **Tintenmufus für Fotodruck**
- 114 **Linux-Notebook mit Coreboot**
- 134 iOS 11 im Praxistest
- 138 Smart-Home-Schaltzentralen binden zunehmend fremde Komponenten ein
- 182 Spielekritik
- 186 Buchkritik

## Test & Kaufberatung

- 42 **Google Pixel 2 und 2 XL**
- 46 Apple Watch, die dritte Generation
- 48 USB-SDR-Empfänger: NooElec NESDR Mini 2
- 48 15,6"-Notebook mit Core-i-8000-Vierkerner: Lenovo IdeaPad 320-15IKB
- 50 High-End-Smartphone mit KI-CPU und Desktop-Modus: Huawei Mate 10 Pro
- 52 Vollformatkameras für Einsteiger: Canon 6D Mark II und Pentax K-1
- 54 PCIe-SSD-Erweiterungskarte: Amfeltec SKU-086-34
- 54 IP-Kamera mit Gegensprechfunktion: Petcube Play

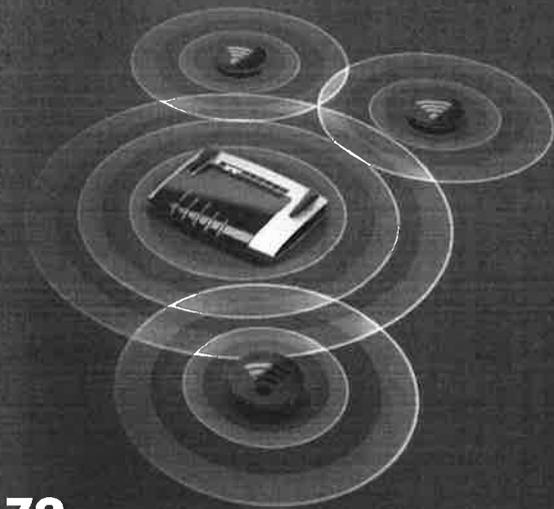


### Das macht Blockchain

Blockchains können weit mehr, als Bitcoins und anderes digitales Geld zu verwalten. Ihre Fans glauben, dass sie ganze Industriezweige revolutionieren könnten. Welche Technik dahintersteckt und was „Smart Contracts“ damit zu tun haben.

## Turbo-WLAN ohne Funkloch

Der neue Provider-Anschluss ist um ein Vielfaches schneller als der alte, aber im WLAN kommt davon nichts an? Dann funkt wohl der Router zu schwach. Greifen Sie jetzt nicht gleich zum erstbesten „WLAN-Verstärker“ – die vermehrt erhältlichen Mesh-Systeme funken schlauer.



72

## Wissen

- 38 Chromium v61 verändert den Umgang mit Farbprofilen
- 66 Vorsicht, Kunde: Keine DSL-Versorgung mitten in Berlin
- 68 E-Mobilität ohne Auto
- 72 Turbo-WLAN ohne Funkloch
- 76 Mesh-WLAN-Systeme im Vergleich
- 84 IEEE-Erweiterungen für besseres WLAN-Roaming
- 102 Das macht Blockchain
- 108 Smart Contracts in der Ethereum-Blockchain
- 142 Google Play Protect schützt Android
- 156 Recht: Vertragsrechtliche Behandlung von Softwareprojekten beim Einsatz des Scrum-Modells
- 166 TLS/SSL: Warum sich Zertifikate nicht wirklich sperren lassen
- 170 Augmented-Reality-Plattformen: Apple ARKit und Google ARCore
- 174 Kotlin, Teil 3: Funktionale Programmierung

## Praxis & Tipps

- 118 Ubuntu neuer Desktop
- 122 Einblick in die Bedienoberfläche von Ubuntu Desktop 17.10
- 130 Erste Hilfe für macOS 10.13 High Sierra
- 146 Excel-Funktionen clever nutzen
- 150 Digital Signage mit Windows
- 154 Tele-Kameras von Smartphones funktionieren nur bei gutem Licht
- 160 Tipps & Tricks
- 164 FAQ: Creative Cloud für Fotografen

## Rubriken

- 3 Editorial: Mesh-WLAN trotz KRACK?
- 10 Leserforum
- 15 Schlagseite
- 188 Story: Experiment Zehn-Achtundvierzig von Arno Endler
- 197 Stellenmarkt
- 200 Inserentenverzeichnis
- 201 Impressum
- 202 Vorschau



118

## Ubuntu neuer Desktop

Paradigmenwechsel bei Ubuntu: Unity als Desktop hat ausgedient, Gnome ist wieder der Standard. Zugleich geht es auch dem zur Grafikausgabe genutzten X-Server an den Kragen. Wir stellen die Neuerungen von Ubuntu 17.10 vor und zeigen, wie Sie das Potenzial der neuen Bedienoberfläche voll ausschöpfen.

Sparen SSDs Strom? Brennen OLEDs ein? Klingt Spotify schlechter als CD?

# IT-Mythen im Check

c't-Labortest statt Bauchgefühl

IM  
TEST

- 4K-Laser-Beamer
- Kabellose High-End-Ohrhörer
- Das neue Lightroom CC
- Kühler für Ryzen Threadripper
- Smart-Home-System Homee
- Erste Optane-Desktop-SSD

Für Büro, Gaming, Mining – und Linux  
**Die optimale Grafikkarte**

Schutzfunktionen in Windows 10  
Android-Entwicklung mit Qt  
Gefälschte RAM-Riegel von Amazon  
Desktop-Alternativen für Ubuntu  
Linux-Container in Windows Server 1709

# Loslegen mit Windows-VR

Windows Mixed Reality: Headsets ab 450 Euro im Test  
Begehrter Desktop • Für Spiele und 360-Grad-Filme



€ 4,90  
AT € 5,40 | LUX, BEL € 5,70  
NL € 5,90 | IT, ES € 6,20  
CHF 7,10 | DKK 54,00



## Trends & News

- 12 AMDs Ryzen-Prozessoren für Notebooks
- 16 E-Mobilität: Teslas Sprung in den Massenmarkt
- 18 Prozessorgeflüster: Quartalsergebnisse, CPU-Verspätungen
- 20 Brettspiele für Gamer und Techies
- 24 Hardware
- 25 Embedded Systems
- 26 Sicherheit
- 27 Anwendungen
- 30 Netze
- 31 Sicheres Routing fürs Internet of Things
- 32 Internet
- 33 Forschung: Ein Roboter fährt Motorrad
- 34 Apple
- 35 Linux
- 35 Core-i-Prozessor mit AMD-GPU
- 36 Audio/Video
- 37 Linux 4.14: Speicherverschlüsselung, neuer Schlafmodus, mehr Performance
- 40 Der digitale Wandel krepelt die Journalismusbranche um
- 41 Erste Gigabit-LTE-Basisstation von Vodafone
- 42 Server & Storage
- 176 Web-Tipps

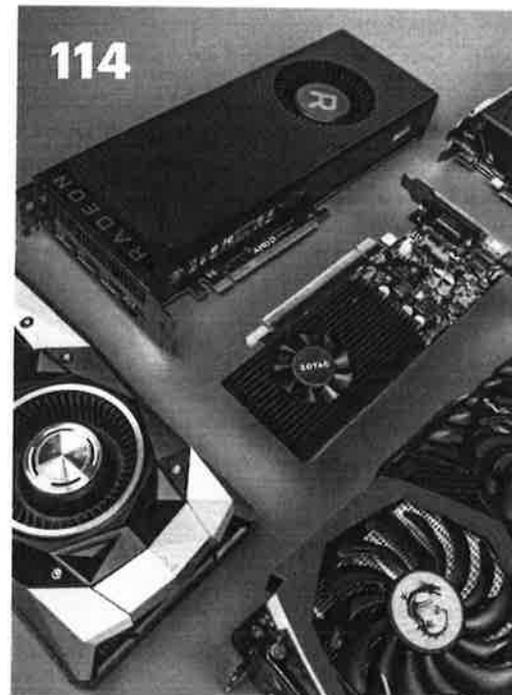
## Test & Kaufberatung

- 13 Spieler-Grafikkarte GeForce GTX 1070 Ti
- 14 Xbox One X für Spiele in 4K
- 44 Erste Optane-Desktop-SSD
- 45 4K-Laser-Beamer
- 46 Inspektionsdrohne Yuneec H520
- 48 BSI-zertifizierte externe SSD: Digittrade HS256 S3
- 48 E-Book-Reader: Tolino Epos
- 50 Optischer Pulsmesser für den Arm: Polar OH1
- 51 Outdoor-GPS mit Satellitenfunk: Garmin InReach Explorer+
- 52 Digitaler Assistent: Google Home Mini
- 52 Streaming-Player: Amazon Fire TV 2017
- 53 Mesh-WLAN-Kit: Zyxel Multy X
- 54 Netzwerk-Speaker: Sonos One
- 56 Curved-Display mit 27": Asus ROG Strix XG27VQ
- 56 Android-Oberfläche: Lawnchair Launcher

- 58 Dokumentenmanagement-System: ELO
- 60 Das neue Lightroom CC
- 82 Xeon-Server: Dell Poweredge 740 und Lenovo ThinkServer SR650 unter Windows und Linux
- 84 Tages-Flatrates für das mobile Internet
- 88 Smart-Home-System Homee
- 92 Kabellose High-End-Ohrhörer
- 98 Loslegen mit Windows-VR
- 104 Kühler für Ryzen Threadripper
- 114 Die optimale Grafikkarte
- 122 Grafik-Hardware für Linux-Anwender
- 178 Spielekritik
- 182 Buchkritik

## Wissen

- 62 Vorsicht, Kunde: Gefälschte RAM-Riegel von Amazon
- 64 Wie aktuelle Gewässerdaten ins Netz kommen



### Die optimale Grafikkarte

Aktuelle Grafikkarten sind blitzschnell, flüsterleise und stellen 3D-Spiele hübscher dar als PS4 Pro oder Xbox One X und steuern bis zu sechs Displays. Die passende Karte lässt sich leicht aus den 1000 verschiedenen Modellen herausfiltern - ob für Windows oder Linux.

## IT-Mythen im Check

Bauchgefühl und Eingebung sind keine guten Berater, wenn es um IT geht. Wir haben mehr als zwei Dutzend IT-Mythen überprüft – mit Präzisionsmessgeräten, Testsoftware und dem geballten Wissen der c't-Redaktion. Damit Sie zu gegebener Zeit mit Fakten glänzen können,



66

- 66 IT-Mythen im Check**
- 68** Rund um Prozessor, RAM und SSD
- 74** Mehr Laufzeit mit OLED, gekühlte Akkus, bessere Standortbestimmung
- 76** Upload bremst Download, Latenz bei Vectoring, LTE-Datenraten
- 78** Energiefresser Drucker, Tonerstaub, Treiber-Wahl
- 80** Klingeln Musik-Downloads schlechter als CD?
- 81** Sparsame OLEDs, eingebrannte Inhalte, scheckige IPS-Displays, superhelle HDR-TVs
- 124** Apples neues Fotodateiformat HEIF
- 126** Neue ISO-Spezifikation des Dokumentenstandards PDF
- 136** Programmieren: Upgrades für c't-Mal-o-Mat
- 152** Recht: Wissensprüfung als unsicheres Tor zur Gewerbesteuerfreiheit
- 162** **Android-Entwicklung mit Qt**
- 168** Schallmessung: Von der Aufnahme zur psychoakustischen Bewertung
- 174** Audio-Interfaces: Aufbau und Funktionsweise

## Praxis & Tipps

- 108** Schutzfunktionen in Windows 10
- 130** Zubehör für mehr Spaß mit der Nintendo Switch

- 142** Desktop-Alternativen für Ubuntu
- 148** Sicherstellen, dass mit c't-WIMage erstellte Abbilder wirklich wiederherstellbar sind
- 156** Tipps & Tricks
- 160** FAQ: Rund um SharePoint-Listen
- 166** **Linux-Container in Windows Server 1709**

## Rubriken

- 3** Editorial: Nebenwirkungen
- 6** Leserforum
- 11** Schlagseite
- 184** Story: Experiment Zehn-Achtundvierzig (2)  
von Arno Endler
- 196** Stellenmarkt
- 200** Inserentenverzeichnis
- 201** Impressum
- 202** Vorschau



## Loslegen mit Windows-VR

Virtual Reality am PC war bislang immer mit Gefrickel verbunden – besonders die Tracking-Sensoren nervten beim Aufbau. Die neuen Windows-Mixed-Reality-Headsets kommen ohne externe Geräte aus, bieten aber trotzdem echtes VR-Gefühl. Und man kann damit erstmals über den Windows-Desktop laufen ...

---

**Aufsätze**


---

Dreher, Prof. Dr. Meinrad

**Das Volatilitätskriterium nach Art. 171 Buchst. a Solvabilität II-Verordnung bei langfristigen, maßgeblichen Einfluss vermittelnden Beteiligungen an börsennotierten Gesellschaften mit geringem Streubesitz** 1301

König, Dr. Julia M.

**Der Schadensersatzanspruch drittbetroffener Fluggesellschaften beim Fluglotsenstreik – Zugleich Anmerkung zu den Entscheidungen des BAG vom 25. 8. 2015 (1 AZR 754/13) VersR 2016, 1507 und (1 AZR 875/13) –** 1308

Schlitt, Christian

**Das Gesetz zur Umsetzung der Vierten EU-Geldwäscherichtlinie – wesentliche Neuerungen für Versicherungsunternehmen** 1313

**Literaturhinweise** 1319


---

**Rechtsprechung**


---

**Versicherungsvertragsrecht****Sämtliche Versicherungszweige**

BGH 13. 9. 2017 (IV ZR 445/14) **Voraussetzungen des Erlöschens des Widerrufsrechts nach § 8 Abs. 3 S. 2 VVG** 1321

**Lebensversicherung**

OLG Celle 6. 4. 2017 (8 U 166/16) **Geltung einer vom VN angezeigten Abtretung von Ansprüchen aus dem Versicherungsvertrag** 1323

OLG Hamm 19. 6. 2017 (20 U 39/17) **Schutz des § 409 BGB für den Lebensversicherer trotz Nichtigkeit der Abtretung wegen Verstoßes gegen gesetzliches Verbot** 1325

**Forderungsausfallversicherung**

BGH 13. 9. 2017 (IV ZR 302/16) **Intransparenter Leistungsausschluss in der Forderungsausfallversicherung** 1330

**Kfz-Kaskoversicherung**

OLG Hamm 9. 8. 2017 (20 U 184/15) **Wirksamkeit der Bedingungen zur Leistungsfreiheit bei Obliegenheitsverletzung** 1332

**Sachversicherung**

OLG Köln 21. 7. 2016 (9 U 41/16) **Leistungsfreiheit wegen arglistiger Täuschung über finanzielle Notlage** 1335

**Vertriebsrecht****Handelsvertreter**

BGH 3. 8. 2017 (VII ZR 32/17) **Beginn der Verjährung des Anspruchs auf Erteilung eines Buchauszugs** 1338

**Haftungsrecht****Allgemeine Geschäftsbedingungen**

BGH 14. 7. 2016 (III ZR 387/15) **Unwirksamkeit eines Schriftformerfordernisses für Kündigung der Mitgliedschaft bei einer Online-Partnervermittlung** 1340

**Arzthaftung**

OLG Karlsruhe 20. 4. 2016 (7 U 241/14) **Aufklärung über die Haltbarkeit von Silikon-Brust-Implantaten** 1342

OLG Koblenz 21. 10. 2016 (5 U 881/16) **Behandelnder Arzt trägt Beweislast für die Indikation einer Operation** 1345



## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

- Univ.-Prof. Dr. Peter O. Mülbert, Mainz, und Alexander Sajnovits, Oxford  
Der Aufschieb der Ad-hoc-Publizitätspflicht bei Internal Investigations – Teil II – 2041
- Rechtsanwalt Dr. Andre Sayatz, Berlin  
Haircut nach dem Londoner Schuldenabkommen und Bereinigung von Dollarbonds 2048

### Rechtsprechung

#### Bankrecht und Kapitalmarktrecht

- OLG Düsseldorf 22.12.2016 I-6 U 57/16\* Zur Frage eines Schadensersatzanspruchs gegen eine Bank auf Vertragsaufhebung wegen Verletzung der Beratungspflichten aus einem Finanzierungsberatungsvertrag 2059
- LG Karlsruhe 1.9.2017 10 O 509/16\* Zur Wirksamkeit einer Klausel in AGB einer Bausparkasse über das Kündigungsrecht der Bausparkasse, wenn nicht spätestens 15 Jahre nach Vertragsbeginn die Zuteilungsvoraussetzungen erfüllt und die Annahme der Zuteilung erklärt ist 2064

#### Gesellschaftsrecht

- Bundesgerichtshof 27.6.2017 II ZR 5/16 Zur Ermittlung der Grundlagen für eine Verbandsstrafe, die in ihren Grundzügen und auch hinsichtlich der Höchstgrenze in der Satzung selbst geregelt ist, durch eine Genossenschaft 2068
- Bundesgerichtshof 13.7.2017 V ZB 136/16 Zum Übergang der Befugnis, über im Grundbuch eingetragene Rechte der GbR zu verfügen, die mangels abweichender Vereinbarung durch den Tod eines Gesellschafters aufgelöst wird, auf den Insolvenzverwalter nach Eröffnung des Insolvenzverfahrens über den Nachlass dieses Gesellschafters; zur Eintragung eines Insolvenzvermerks in das Grundbuch in einem solchen Fall; zur Löschung eines in das Grundbuch eingetragenen Insolvenzvermerks, wenn der Insolvenzverwalter dies bewilligt oder wenn dem Grundbuchamt die Vereinbarung einer Nachfolgeklausel in der Form des § 29 Abs. 1 Satz 1 GBO nachgewiesen wird 2071

## Bürgerliches Recht und Handelsrecht

Kammergericht	24.11.2016	8 U 70/15*	Keine Anwendung der §§ 550, 578 BGB auf Immobilien-Leasingverträge	2075
OLG Düsseldorf	28.9.2016	I-24 U 68/16	Zur Beweislast bei Berufung auf Verbrauchereigenschaft, Zuordnung eines Leasingvertrages zu privatem oder unternehmerischem Bereich und fehlender Verbrauchereigenschaft bei Setzung des Rechtsscheins unternehmerischen Handelns	2081

## Sonstiges

Bundesgerichtshof	6.4.2017	I ZB 69/16	Kein Abschluss einer Schiedsvereinbarung durch Handelsgeschäft nach Aufhebung von § 1027 Abs. 2 ZPO a.F.	2083
-------------------	----------	------------	--	------



WM Seminare

# Sachwerte Summit der Börsen-Zeitung

16. November 2017  
HSBA Hamburg School of Business Administration

Informationen: Tel. +49 69 2732 567; [www.wm-seminare.de](http://www.wm-seminare.de)

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

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

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

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

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

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

Verlag: Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Keppler, Lehmann GmbH & Co. KG, Postfach 11 09 32, 60044 Frankfurt a. M.; Düsseldorf Straße 16, 60329 Frankfurt a. M.; Geschäftsführung: Ernst Padberg (Vorsitzender), Torsten Ulrich, Dr. Jens Zinke  
Telefon Redaktion: Dr. Andreas Lange (0 69) 27 32-164, E-Mail: [a.lange@wmrecht.de](mailto:a.lange@wmrecht.de); Lektorat: Heike Wietelmann (0 69) 27 32-172, E-Mail: [H.Wietelmann@wmrecht.com](mailto:H.Wietelmann@wmrecht.com);  
Sekretariat: Sylvia Mahler (0 69) 27 32-188, E-Mail: [s.mahler@wmrecht.de](mailto:s.mahler@wmrecht.de)

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

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

Bei Einzelbezug des Teils IV der WERTPAPIER-MITTEILUNGEN beträgt der Abonnementpreis monatlich € 94,90 (einschl. 7 % MwSt. € 6,21) + € 7,45 Versandkostenzuschlag (einschl. € -,49 MwSt.). Auslandsbezug ohne Mehrwertsteuer + € 9,10 Versandkostenzuschlag. Für Mitglieder der ARGE Bank- und Kapitalmarktrecht gibt es für die Dauer des Fachanwaltslehrgangs einen Rabatt von 50 % auf den Abonnementpreis.

Im Preis inbegriffen sind die jährlichen zwei Einbanddecken.

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

Abbestellungen nur zum Quartalsende bei dreiwöchiger Kündigungsfrist.

©2017 Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Frankfurt am Main – ISSN 0342-6971

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

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

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

## WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV



## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

Univ.-Prof. Dr. Lars Klöhn, LL.M. (Harvard), Berlin  
Die Spector-Vermutung und deren Widerlegung im neuen Insiderrecht 2085

Rechtsanwälte Benedikt Pauka, Holger Link und wiss. Mitarbeiterin Christin Armenat, Köln  
Eine vergebene Chance – Die strafrechtlichen Neuregelungen durch das 2. FiMaNoG 2092

### Rechtsprechung

#### Bankrecht und Kapitalmarktrecht

Bundesverfassungsgericht 10.10.2017 2 BvR 859, 1651, 2006/15, 980/16 Zurückweisung der Anträge auf Erlass einer einstweiligen Anordnung gegen das Anleihekaufprogramm der EZB 2099

Bundesgerichtshof 19.9.2017 XI ZB 13/14\* Zu den Beteiligungsrechten von Nebenintervenienten, wenn ein Zivilprozess im Hinblick auf ein Musterverfahren nach dem KapMuG ausgesetzt ist; kein Beitritt und keine Streitverkündung, die auf den Verfahrensabschnitt des Musterverfahrens bezogen sind 2099

OLG Bamberg 28.7.2017 3 W 28/17\* Zum Arrestverfahren bei (Kapitalanlage-)Betrug 2102

#### Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

Bundesgerichtshof 23.6.2017 V ZR 175/16 Zur Obliegenheit des Erstehers, der die ersteigerte Immobilie eigenmächtig in Besitz nimmt, ein Verzeichnis über die in der Immobilie vorgefundenen, von dem Zuschlagsbeschluss nicht erfassten Gegenstände zu erstellen und deren Wert schätzen zu lassen; zu den Rechtsfolgen für die Beweislast bei Verletzung dieser Obliegenheit 2113

Bundesgerichtshof 29.6.2017 V ZB 18/15 Zur Zulässigkeit einer Teilungsversteigerung von Grundstücken, die im Eigentum von vor dem Inkrafttreten des BGB errichteten Personengemeinschaften stehen (hier Grundstücke altrechtlicher Körperschaftswaldungen in bestimmten Teilen Bayerns, in denen deren Rechtsverhältnisse nicht gesetzlich geregelt waren) 2115

## Bürgerliches Recht und Handelsrecht

Bundesgerichtshof	30.6.2016	VII ZR 188/13	Unwirksamkeit der von einem Bauträger in Allgemeinen Geschäftsbedingungen eines Erwerbsvertrags verwendeten Klausel, die die Abnahme des Gemeinschaftseigentums durch den Bauträger selbst als Erstverwalter ermöglicht; kein Vorteil des Verwenders aus der Unwirksamkeit einer von ihm gestellten Klausel	2120
Bundesgerichtshof	25.8.2016	VII ZR 193/13	Zur Notwendigkeit, bei einem gekündigten Pauschalpreisvertrag über die Richtigkeit der substantiiert bestrittenen Schlussrechnung Beweis zu erheben	2122
Bundesgerichtshof	19.1.2017	VII ZR 301/13	Mängelrechte des Bestellers nach § 634 BGB grundsätzlich erst nach Abnahme des Werks	2123
Bundesgerichtshof	19.1.2017	VII ZR 235/15	Mängelrechte des Bestellers nach § 634 BGB grundsätzlich erst nach Abnahme des Werks; zur Berechtigung des Bestellers, Mängelrechte nach § 634 Nr. 2 bis 4 BGB ohne Abnahme geltend zu machen, wenn das Vertragsverhältnis in ein Abrechnungsverhältnis übergegangen ist; kein Ausschluss des Schadensersatzanspruchs statt der Leistung durch die Minderung des Vergütungsanspruchs, wenn kleiner Schadensersatz begehrt wird	2127



## Sachwerte Summit der Börsen-Zeitung

16. November 2017

HSBA Hamburg School of Business Administration

Informationen: Tel. +49 69 2732 567; www.wm-seminare.de

WM Seminare

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

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

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

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

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

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

Verlag: Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Keppler, Lehmann GmbH & Co. KG, Postfach 11 09 32, 60044 Frankfurt a. M.; Düsseldorf: Straße 16, 60329 Frankfurt a. M.; Geschäftsführung: Ernst Padberg (Vorsitzender), Torsten Ulrich, Dr. Jens Zinke  
Telefon Redaktion: Dr. Andreas Lange (0 69) 27 32-164, E-Mail: a.lange@wmrecht.de; Lektorat: Heike Wietelmann (0 69) 27 32-172, E-Mail: H.Wietelmann@wmrecht.com; Sekretariat: Sylvia Mahler (0 69) 27 32-188, E-Mail: s.mahler@wmrecht.de

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

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

Bei Einzelbezug des Teils IV der WERTPAPIER-MITTEILUNGEN beträgt der Abonnementpreis monatlich € 94,90 (einschl. 7 % MwSt. € 6,21) + € 7,45 Versandkostenzuschlag (einschl. € -49 MwSt.). Auslandsbezug ohne Mehrwertsteuer + € 9,10 Versandkostenzuschlag. Für Mitglieder der ARGE Bank- und Kapitalmarkt gibt es für die Dauer des Fachanwaltslehrgangs einen Rabatt von 50 % auf den Abonnementpreis.

Im Preis inbegriffen sind die jährlichen zwei Einbanddecken.

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

Abbestellungen nur zum Quartalsende bei dreiwöchiger Kündigungsfrist.

©2017 Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Frankfurt am Main – ISSN 0342-6971

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

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

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

## WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV

ÖSTERREICHISCHES

# Anwalt

D3-Z121

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


## 641 SCHWERPUNKT

Gemeinsam für den Rechtsstaat  
– ÖRAK-Präsident Dr. Rupert  
Wolff am Anwaltstag 2017

## 649 CHRONIK

Anwaltstag 2017 in Graz

## 655 FÜR & WIDER

Staatsanwaltschaft –  
weisungsgebunden oder  
unabhängig?



## 640 PORTRAIT DES MONATS

Dr. Bernhard Fink – neuer  
Vizepräsident des ÖRAK

# Inhalt 11\_2017

- 629 Editorial
- 631 Wichtige Informationen
- 633 Werbung & PR
- 634 Recht kurz & bündig
- 638 Europa aktuell
- 640 Portrait des Monats
- 686 Inserate
- 688 Indexzahlen

## AUTOREN DIESER AUSGABE:

RA Dr. Manfred Ainedter, Wien  
 RA Dr. Michael Auer, Wien  
 em RA Dr. Gerhard Benn-Ibler, Wien  
 Mag. Dany Boyadjijyska, Wien  
 RA Dr. Michael Buresch, Wien  
 RA Univ.-Prof. Dr. Michael Enzinger, Wien  
 RA Mag. Franz Galla, Wien  
 RA Dr. Markus Heidinger LL.M., Wien  
 Mgr Lukas Holecek, Wien  
 RA Dr. Adrian Eugen Hollaender, Wien  
 RA Britta Kynast, ÖRAK Büro Brüssel  
 Mag. Susanne Laggnier-Primosch, RAK Kärnten  
 Mag. Danijela Milicevic, ÖRAK  
 Mag. Christian Moser, ÖRAK  
 RA Univ.-Prof. Dr. Alfred Noll, Wien  
 Judith Priglinger, Bibliothek RAK Wien  
 RA Dr. Ullrich Saurer, Graz  
 Mag. Elisabeth Schusterbauer, RAK Wien  
 Mag. Katarin Steinbrecher, ÖRAK Büro Brüssel  
 RA Mag. Werner Suppan, Wien  
 Univ.-Lektor Mag. Dr. Franz Philipp Sutter, Wien  
 RA Dr. Alexander Wittwer LL.M., Dornbirn  
 RA Dr. Rupert Wolff, Salzburg

## 641 ANWALTSTAG 2017

- 642 Anwaltstag 2017 – Eröffnungsrede von  
 ÖRAK-Präsident Dr. *Rupert Wolff*

## 647 SERVICE

- 648 Termine
- 649 Chronik
- 655 Für & Wider
- 656 Aus- und Fortbildung
- 662 Rezensionen
- 669 Zeitschriftenübersicht

## 675 RECHTSPRECHUNG

- 676 Treuepflicht zum Mandanten in  
 der Verfahrenshilfe, Freiheit der  
 Meinungsäußerung
- 677 Berufspflichtenverletzung,  
 Berufungsverfahren in  
 Disziplinarsachen
- 679 Aktenwidrigkeit
- 682 Gebrochene Beförderung oder  
 Versendung als einheitliche  
 steuerfreie innergemeinschaft-  
 liche Lieferung

# NJW

# Neue Juristische Wochenschrift

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z 17A

## In Verbindung

mit dem Deutschen Anwaltverein  
und der Bundesrechtsanwaltskammer  
herausgegeben von  
den Rechtsanwälten

Prof. Dr. Peter Bräutigam

Prof. Dr. Wolfgang Ewer

Prof. Dr. Rainer Hamm

Dr. Hilke Herchen

Dr. Ulrich Karpenstein

Dr. Nathalie Oberthür

## Aus dem Inhalt

*T. Arntz*

Schmerzensgeld im Lichte empirischer Glücksforschung 3329

*T. Hoeren*

Medienöffentlichkeit im Gericht – Änderungen des GVG 3339

*P. Pohlmann*

Unwirksamer Verzicht des Versicherungsnehmers auf  
vorvertragliche Informationen 3341

*B. Borgmann*

Die Rechtsprechung des BGH zum Anwaltshaftungsrecht 3344

**70**  
NJW

*K. Schmidt*

Gesellschaftsrecht im Spiegel der NJW 3350

*EuGH*

Benachteiligung wegen Elternzeit – Leitende Beamtin  
auf Probe (Anm. E. Kocher) 3357

*BGH*

Eintragung eines Frau-zu-Mann-Transsexuellen als  
Mutter im Geburtenregister (Anm. O. Tolmein) 3379

*BGH*

Schmerzensgeld für Verletzungen bei rechtmäßigen  
Behördenmaßnahmen (Anm. J. Singbartl/J. Zintl) 3384

*OLG Hamm*

Lüge im Kasko-Prozess – (un)wirksame Sanktionsregel  
(Anm. S. Marlow) 3391

*BGH*

Entfernung des Angeklagten bei Zeugenvernehmung –  
Unterrichtung durch Videotechnik (Anm. J. Metz) 3397

Mit Jubiläumsquiz:  
NJW-aktuell S. 15

Mit Beilage:  
NJW-Spezial Heft 22/2017



C.H. BECK

## 46/2017

9. November 2017

70. Jahrgang S. 3329–3408

www.njw.de

## Aus NJW-aktuell

### Kolumne

Paradigmenwechsel  
im Strafverfahren?

### Interview

Prozessrisikoanalyse –  
rechnen statt schätzen

### Wissenschaft

Sind Juristen nicht  
exzellent genug?



0150701746

# INHALT

## Aufsätze

Thomas Arntz

**Das Schmerzensgeld im Lichte der empirischen Glücksforschung** 3329

Die Schmerzensgeldhöhe richtet sich nach Dauer, Art und Schwere der Beeinträchtigung des physischen und psychischen Wohlbefindens. Der Beitrag untersucht, ob und inwieweit die Erkenntnisse der Glücksforschung dabei nutzbar gemacht werden können.

Julian Wonka

**Die Rechtmäßigkeit staatlicher Auskunftersuchen gegenüber Banken** 3334

Staatliche Sicherheitsbehörden richten regelmäßig Auskunftsbegehren an Kreditinstitute, um kundenbezogene Daten zu erlangen. Der Beitrag gibt einen Überblick über die gesetzlichen Eingriffsbefugnisse der Behörden und erläutert die rechtlichen Vorgaben für Bankbeschäftigte.

Thomas Hoeren

**Medienöffentlichkeit im Gericht – die Änderungen des GVG** 3339

Der Beitrag stellt die zentralen Neuerungen des Gesetzes zur Erweiterung der Medienöffentlichkeit in Gerichtsverfahren und zur Verbesserung der Kommunikationshilfen für Menschen mit Sprach- und Hörbehinderungen im GVG vor und setzt sich kritisch mit ihnen auseinander.

## Zur Rechtsprechung

Petra Pohlmann

**Unwirksamer Verzicht des Versicherungsnehmers auf vorvertragliche Informationen** 3341

(BGH, NJW 2017, 3387)

## Bericht

Brigitte Borgmann

**Die Rechtsprechung des BGH zum Anwaltshaftungsrecht von Mitte 2016 bis Mitte 2017** 3344

## Forum



Karsten Schmidt

**Gesellschaftsrecht im Spiegel der NJW** 3350

## Buchbesprechungen

**Haußleiter: FamFG** (Martin Menne) 3356

## NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Rubrikenmarkt	25
Schwarzfahren entkriminalisieren		Prozessrisiken berechnen statt schätzen	J. Risse	web.report	28
P. Biesenbach					
Agenda	6	Leserforum	14	Stellenmarkt	29
		Privilegierte Justizräte?	M. Möller		
Meldungen/Kolumne	7	Haftungsseite	17	Beck'sche Zeitschriften	38
		Haftung des Mediators	M. Schula	Buchhinweise	40
Gesetzgebung	8				
Rechtsprechung in Kürze	8	Wissenschaft & Hochschule	19	Veranstaltungshinweise	42
		Sind Juristen nicht exzellent genug?	J. Jahn	Heftvorschau/Impressum	44
Entscheidung der Woche	9				

# INHALT

## Rechtsprechung

<b>Europäische Gerichte</b>			
EuGH 07.09.17 – C 174/16			
<b>Benachteiligung wegen Elternzeit – Leitende Beamtin auf Probe</b> (Anm. E. Kocher)	3357	BGH 07.09.17 – III ZR 71/17	<b>Schmerzensgeld für Verletzungen bei rechtmäßigen Behördenmaßnahmen</b> (Anm. J. Singbartl / J. Zintl) 3384
<b>Verfassungsgerichte</b>			
BVerfG 27.09.17 – 2 BvR 1691/17		BGH 28.06.17 – IV ZR 440/14	<b>Widerruf des Versicherungsvertrags bei Verzicht auf rechtzeitige Vertragsinformation</b> 3387
<b>Nachträgliche Auferlegung einer Missbrauchsgeldgebühr wegen unrichtigen Sachenvortrags</b>	3364	BGH 20.06.17 – XI ZR 72/16	<b>Entscheidung über Wirksamkeit des Widerrufs durch Teilurteil (Ls.)</b> 3391
BVerfG 28.06.17 – 1 BvR 1387/17		OLG Hamm 09.08.17 – 20 U 184/15	<b>Lüge im Kasko-Prozess – (un)wirksame Sanktionsregel</b> (Anm. S. Marlow) 3391
<b>Eilrechtsschutz zur Durchführung eines G 20-Protestcamps im Stadtpark (Ls.)</b>	3364	LG Saarbrücken 10.02.17 – 13 S 140/16	<b>Anforderungen an Überholvorgang mit zeitgleichem Spurwechsel</b> 3395
<b>Landesverfassungsgerichte</b>			
VerfGH RhPf 27.07.17 – VGH B 18/16			
<b>Keine Wiedereinsetzung trotz fehlerhafter Rechtsbehelfsbelehrung</b>	3365	<b>Strafgerichte</b>	
VerfGH BW 04.04.17 – 1 VB 63/16		BGH 22.08.17 – 1 StR 216/17	<b>Entfernung des Angeklagten bei Zeugenvernehmung – Unterrichtung durch Videotechnik</b> (Anm. J. Metz) 3397
<b>Fehlendes Rechtsschutzinteresse für Verfassungsbeschwerde</b>	3366	<b>Verwaltungsgerichte</b>	
<b>Zivilgerichte</b>			
BGH 20.07.17 – III ZR 296/15		VGH Mannheim 01.06.17 – 9 S 1241/17	<b>Nachteilsausgleich im Prüfungsrecht wegen Diabeteserkrankung</b> 3400
<b>Grob fahrlässige Unkenntnis des Anlegers bei „blind“ unterzeichnetem Beratungsprotokoll</b>	3367	OVG Hamburg 02.08.17 – 4 Bs 124/17	<b>Verfahren bei unterlassener Verweisung an das zuständige Gericht (Ls.)</b> 3402
BGH 14.09.17 – IX ZR 261/15		<b>Arbeitsgerichte</b>	
<b>Kündbarkeit eines nach Eröffnung des Insolvenzverfahrens geschlossenen Vertrags</b>	3369	BAG 18.07.17 – 9 AZR 259/16	<b>Aufstockungsverlangen eines teilzeitbeschäftigten Arbeitnehmers</b> 3403
BGH 11.05.17 – IX ZR 238/15		<b>Finanzgerichte</b>	
<b>Handeln des Rechtsanwalts nach Weisungen des Bevollmächtigten seines Mandanten</b>	3373	BFH 09.05.17 – IX R 24/16	<b>Vermietung und Verpachtung – Werbungskosten nach gescheiterter Anschaffung</b> 3406
BGH 16.02.17 – IX ZR 165/16		BFH 10.05.17 – II R 53/14	<b>Ehegattenfreibetrag für beschränkt Steuerpflichtige (Ls.)</b> 3408
<b>Rechtsanwaltlicher Vergütungsanspruch nach Kündigung des Mandats</b>	3376		
BGH 06.09.17 – XII ZB 660/14			
<b>Eintragung eines Frau-zu-Mann-Transsexuellen als Mutter im Geburtenregister</b> (Anm. O. Tolmein)	3379		

## Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 22/2017

Miet- und Immobilienrecht  
Bestimmtheitsgebot für Beschlüsse der Wohnungseigentümer

Familienrecht  
Sittenwidrigkeit eines Ehevertrags

Erbrecht  
Zwangsmittel bei Nichterfüllung notariellen Nachlassverzeichnisses

Baurecht  
Das neue Bauvertragsrecht: Kaufrecht, Kündigung, Abnahme

Gesellschaftsrecht  
Vertretung einer AG bei Vertrag mit Vorstandsmitgliedern

Arbeitsrecht  
Rechtsprechungsänderung zu Befolgung unbilliger Weisungen

Strafrecht  
Stärkung des Rechts auf Übersetzungen und Dolmetscher

Kosten- und Gebührenrecht  
Terminsgebühr aus Vergleichsmehrwert als Kosten des Vergleichs

Anwalt und Kanzlei  
Haftung des Anwaltsmediators

Alle Rubriken  
Rechtsprechungsübersichten

## Inhalt

### Miet- und Immobilienrecht

Von Michael Drasdo

- M. Drasdo*, Bestimmtheitsgebot für Beschlüsse der Wohnungseigentümer ..... 673  
Wertsicherung des Erbbauzinses in der Zwangsversteigerung (BGH) ..... 674  
Die „Heizungs-GbR“ innerhalb einer Eigentümergemeinschaft (LG Krefeld) ..... 675  
Mieterhöhungsrückname bedeutet keine „Erledigung“ (AG Berlin Tempelhof-Kreuzberg) ... 675  
Umsatzsteuerbefreiung bei Grundstückserwerb: Nur in Notarurkunde! ..... 675

### Familienrecht

Von Martin Haußleiter und Barbara Schramm

- Scheidungskosten bei Steuererklärung nicht mehr ansetzbar (BFH) ..... 676  
Sittenwidrigkeit eines Ehevertrags (OLG Oldenburg) ..... 676  
Bedarf und Leistungsfähigkeit bei Heimunterbringung (OLG Hamm) ..... 677  
Gewöhnlicher Aufenthalt eines Kindes (OLG Bamberg) ..... 677  
Darlegungs- und Beweislast im Scheinvaterregressverfahren (OLG Celle) ..... 678

### Erbrecht

Von Wolfgang Roth

- W. Roth*, Zwangsmittel bei Nichterfüllung des notariellen Nachlassverzeichnisses ..... 679  
Zulässigkeit einer RVG-Abrechnung des Anwalts als Verfahrenspfleger (OLG Jena) ..... 680  
Schätzung der Anzahl der Erben und der Freibeträge durch Finanzamt (FG Düsseldorf) ..... 680

### Verkehrsrecht

Von Rainer Heß und Michael Burmann

- Verjährung des Aufwendungsersatzanspruchs nach § 110 SGB VII (BGH) ..... 681  
Beweisnahmeverfordernis bei Personenschaden (OLG München) ..... 682  
Keine Halterhaftung bei Schaden durch brennendes Fahrzeug (LG Köln) ..... 682

### Baurecht

Von Stefan Weise und Tobias Hänsel

- V. Schmidt*, Das neue Bauvertragsrecht: Kaufrecht, Kündigung, Abnahme ..... 684  
Eingriff in die VOB/B: Schlusszahlungsmitteilung ist unwirksam (OLG Dresden) ..... 685  
Überlange Bindefristen bei öffentlichen Ausschreibungen (OLG Brandenburg) ..... 686  
Übergabe einer Wohnung durch einstweilige Verfügung (KG) ..... 686

### Gesellschaftsrecht

Von Dieter Leuring und Daniel Rubner

- Vertretung einer AG bei Vertrag mit Vorstandsmitgliedern (BGH) ..... 687  
Erbringung der Kommanditeinlage durch Befriedigung Dritter (BGH) ..... 687  
Eingeschränkte Prüfungsbefugnis des Registergerichts (BGH) ..... 688  
Keine Haftung des Gesellschafter-Geschäftsführers für Notargebühren (OLG Köln) ..... 689

**Arbeitsrecht** Von Daniel Benkert und Robert von Steinau-Steinrück

*D. Benkert*, BAG ändert Rechtsprechung zur Befolgung unbilliger Weisungen ..... 690  
 Überwachung mittels Keylogger (BAG) ..... 691  
 Massentlassung durch Änderungskündigung? (EuGH) ..... 692  
 Betriebsübergang nach öffentlicher Ausschreibung eines Auftrags (EuGH) ..... 692

**Insolvenzrecht** Von Michael Dahl und Raul Taras

Massezugehörigkeit einer ausländischen Rente (BGH) ..... 693  
 Zurückweisung eines Insolvenzplans (BGH) ..... 693  
 Einwendungsausschluss durch unterlassenen Widerspruch (BFH) ..... 694  
 Zustimmungsvorbehalt des Sachwalters bei Sozialversicherungsbeiträgen (AG Hamburg) ... 695

**Strafrecht** Von Klaus Leipold und Stephan Beukelmann

*M. Heim*, Stärkung des Rechts auf Übersetzungen und Dolmetscher ..... 696  
 Zeitabstand von Tat und Urteil bei sexuellem Missbrauch von Kindern (BGH) ..... 697  
 Rechtsbeugung durch einen Staatsanwalt (BGH) ..... 697  
 Das „allerletzte“ Wort in der Hauptverhandlung (BGH) ..... 698  
 Folgen der Verletzung des insolvenzrechtlichen Verwendungsverbots (BGH) ..... 698  
 Entbindung eines Berufsheimnisträgers von der Schweigepflicht (OLG Hamm) ..... 698

**Verfahrens- und Kostenrecht** Von Norbert Schneider

Terminsgebühr aus Vergleichsmehrwert als Kosten des Vergleichs (BGH) ..... 699  
 Anrechnung einer Geschäftsgebühr in der Teilungsversteigerung (LG Aachen) ..... 700  
 Erstattung der Reisekosten eines auswärtigen Anwalts (AG Aschaffenburg) ..... 700  
 Erstattungsfähige Kosten einer Bahnfahrt (AG Bremen) ..... 701

**Anwalt und Kanzlei** Von Christian Dahns

Haftung des Anwaltsmediators (BGH) ..... 702  
 Verschuldete Fristversäumnis – Feiertage auf Wandkalender (BGH) ..... 702  
 Zulassung als Syndikusanwalt: Arbeitgeber als einziger Mandant (AnwGH Rheinland-Pfalz) .. 703  
 Optimierungsbedarf bei Mediation ..... 703

ISSN 1613-4621

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

**Schriftleitung:**  
 Rechtsanwalt *Tobias Freudenberg*,  
 Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt  
 a.M., Postanschrift: Postfach 11 0241,  
 60037 Frankfurt a.M., Telefon: (0 69)  
 75 60 91-0, Telefax: (0 69) 75 60 91-49.  
 E-Mail: njw@beck-frankfurt.de  
 Internet: www.njw.de

**Redaktion:**  
 Rechtsanwältin *Nathalie Demier* (Ver-  
 kehrsrecht); Rechtsanwalt *Tobias*  
*Freudenberg* (Insolvenzrecht); Rechts-  
 anwältin *Antje Glinki* (Anwalt und

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

**Urheber- und Verlagsrechte:** Alle in die-  
 ser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge  
 sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt  
 auch für die veröffentlichten Gerichts-  
 entscheidungen und ihre Leitsätze, denn  
 diese sind geschützt, soweit sie vom

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

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

89-398, Postbank München IBAN:  
 DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC:  
 PBNKDEFFXXX. Der Verlag ist oHG.  
 Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck  
 und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Ver-  
 leger in München.

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

**Bezugspreis 2017:**  
 Der Bezugspreis von NJW-Spezial ist  
 im Bezugspreis von NJW enthalten.  
 Jahrestitellei und -register sind nur noch  
 mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

**Druck:** Mayr Miesbach GmbH, Am Wind-  
 feld 15, 83714 Miesbach.

ÖJZ aktuell ..... 941

Beiträge

→ Haftung für Klimaschäden ..... 945

Angesichts der zunehmend aufkommenden Klimahaftungsklagen geht der Beitrag der Frage nach, ob die Verursacher des Klimawandels für dessen Folgen schadenersatzrechtlich einzustehen haben. Dabei werden aus österreichischer bzw europäisch-rechtsvergleichender Perspektive die haftungsrechtlichen Kernfragen, insbesondere Fragen der Sorgfaltswidrigkeit und der Kausalität, herausgearbeitet.

Von Bernhard Burtscher und Martin Spitzer

→ Die Rechtsprechung des VwGH zur Bedarfsorientierten Mindestsicherung. . . . 953

Der VwGH hat in den letzten Jahren zahlreiche richtungweisende Entscheidungen zu den 2010 bzw 2011 in Kraft getretenen Mindestsicherungsgesetzen der Länder getroffen, denen in der Praxis große Bedeutung zukommt. Die vorliegende Abhandlung bietet einen systematischen und umfassenden Überblick über die einschlägige Rechtsprechung.

Von Martin Hiesel

Evidenzblatt

→ Familienrecht. . . . . 962

OGH 26. 4. 2017, 1 Ob 21/17 w

137: Zur Anerkennung eines ausländischen Scheidungsurteils in Österreich

OGH 18. 5. 2017, 10 Ob 20/17 i ..... 965

138: Unterhaltsvorschuss auch bei ziffernmäßig noch unbestimmten Unterhaltsfestsetzungsbegehren

→ Mietrecht ..... 967

OGH 23. 5. 2017, 5 Ob 201/16 v

139: Heizungsänderung beendet Erhaltungspflicht

→ Schadenersatzrecht. . . . . 969

OGH 28. 3. 2017, 2 Ob 71/16 d

140: Abfindungsvergleich und unvorhersehbare Unfallfolgen

Mit Anmerkung von Lukas Schellerer

→ Zivilverfahrensrecht ..... 973

OGH 7. 7. 2017, 6 Ob 18/17 s

141: Dieselabgasmanipulation: Fehlende Zuständigkeit für die Klage eines österreichischen Anlegers

Mit Anmerkung von Alexander Wilfinger

→ Strafrecht ..... 977

OGH 18. 5. 2017, 12 Os 15/17 y

142: Inländische Gerichtsbarkeit für Terror

→ Strafprozessrecht ..... 981

OGH 23. 5. 2017, 14 Ns 27/17 g

143: Zuständigkeit bei Subsumtionseinheit

EvBl-Leitsätze

→ Familienrecht. . . . . 982

OGH 28. 6. 2017, 9 Ob 32/17 x

157: Kein Gebührenersatz durch Pflegeeltern

OGH 24. 8. 2017, 4 Ob 131/17 v ..... 983

158: Im Obsorge- sowie im Kontaktrechtsverfahren muss das Kind befragt werden

→ Gesellschaftsrecht . . . . . 983  
 OGH 29. 6. 2017, 8 Ob 94/16f  
 159: Höchstbetrag der Abschlussprüferhaftung: Aliquotierung oder Prioritätsprinzip?

→ Konsumentenschutzrecht . . . . . 984  
 OGH 14. 6. 2017, 7 Ob 52/17y  
 160: AUVB-Verlängerungsfiktion mangels Erfüllung der Hinweispflicht unzulässig

→ Lauterkeitsrecht . . . . . 984  
 OGH 24. 8. 2017, 4 Ob 130/17x  
 161: Werbung für ein Reisebüro ist keine Reisevermittlungstätigkeit

→ Zivilverfahrensrecht . . . . . 985  
 OGH 10. 5. 2017, 3 Ob 57/17d  
 162: § 81 Abs 1 ZPO ist aufgrund des ERV obsolet

→ Strafprozessrecht . . . . . 985  
 OGH 18. 5. 2017, 12 Os 28/17k  
 163: Kein Sachverhaltsbezug beim dritten Fall der Sanktionsrüge  
 OGH 18. 5. 2017, 12 Os 29/17g . . . . . 986  
 164: Unvollständigkeit bezieht sich auf Beweisergebnisse

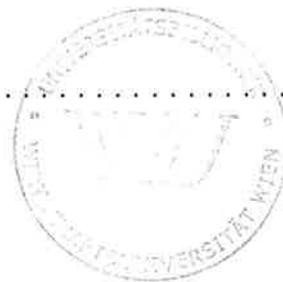
## Kosten

→ Kostenseitig . . . . . 988  
 Von Josef Obermaier

## Standards

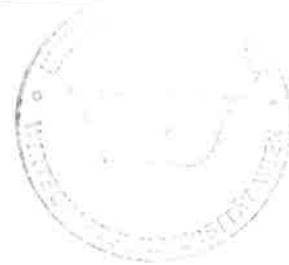
→ Impressum . . . . . 944

→ Buchbesprechungen . . . . . 986



# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

NZG 31/2017



## Inhalt

Aufsätze		<i>H. Fleischer</i> , Familiengesellschaften und Familienverfassungen: Eine historisch-vergleichende Standortbestimmung	1201
		<i>A. Pentz</i> , Heilung nichtiger Aufsichtsratsbestellungen durch § 242 AktG?	1211
Literatur		<i>S. Herrler</i> , Gesellschaftsrecht in der Notar- und Gestaltungspraxis ( <i>S. Pluskat</i> )	1215
		<i>E. Koch</i> , Münchener Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch: BGB, Band 8: Familienrecht I §§ 1297–1588 Versorgungsausgleichsgesetz, Gewaltschutzgesetz, Lebenspartnerschaftsgesetz, <i>D. Schwab</i> , Münchener Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch: BGB, Band 9: Familienrecht II §§ 1589–1921, SGB VIII ( <i>Red.</i> )	1215
		<i>H. Kronke</i> , <i>W. Melis</i> , <i>H. Kuhn</i> , Handbuch Internationales Wirtschaftsrecht ( <i>Red.</i> )	1216
		<i>M. Winter</i> , Beratungspraxis GmbH & Co. KG ( <i>Red.</i> )	1216
		<i>G. Schaub</i> † ua, Arbeitsrechts-Handbuch ( <i>Red.</i> )	1216
		<i>H.-J. Holzapfel</i> ua, Unternehmenskauf in Recht und Praxis ( <i>Red.</i> )	1216
Rechtsprechung			
		<i>Personengesellschaftsrecht</i>	
BGH	25. 7.17 – II ZR 122/16	Wegfall der Außenhaftung des Kommanditisten bei Befriedigung beliebiger Gesellschaftsgläubiger vor Insolvenzeröffnung über das Gesellschaftsvermögen	1217
		<i>Kapitalgesellschaftsrecht</i>	
BGH	25. 7.17 – II ZR 235/15	Kein rechtsgeschäftliches Handeln der Gesellschaft nach § 112 Satz 2 AktG gegenüber einem Vorstandsmitglied bei Abgabe paralleler Willenserklärungen von Vorstandsmitglied und Gesellschaft gegenüber Dritten	1219
OLG Celle	17. 7.17 – 9 W 70/17	Erstarken einer Unternehmergesellschaft durch Barkapitalerhöhung zur Vollgesellschaft	1222
OLG Naumburg	3. 2.17 – 5 Wx 2/17	Verlust des Geschäftsführeramtes bei Verwarnung mit Strafvorbehalt wegen vorsätzlicher Insolvenzverschleppung	1223
LG München I	14. 7.17 – 5 HK O 14714/16	Bestellung eines Sonderprüfers bei einer Hauptversammlung (Ls.)	1224
LG Heidelberg	21. 3.17 – 11 O 11/16	Nichtige Bestellung eines zur Rückforderung unrechtmäßig gezahlter Dividenden bestellten besonderen Vertreters – Gelita AG (Ls.)	1224
		<i>Grundbuchrecht</i>	
BGH	23. 6.17 – V ZR 39/16	Einwilligung des Grundbucheigentümers in eine Schuldübernahme	1224
		<i>Handels- und Registerrecht</i>	
BGH	25. 7.17 – II ZB 8/16	Prüfungsprogramm des Registergerichts im Amtslöschungsverfahren	1226

## Verfahrens- und Kostenrecht

BGH	23. 8.17 – IV ZR 93/17	Keine Prozesskostensicherheit bei Gesellschaft mit Verwaltungssitz innerhalb der EU	1229
BGH	20. 6.17 – XI ZR 72/16	Entscheidung über Wirksamkeit des Widerrufs durch Teilurteil	1230

## Arbeitsrecht

ArbG Heilbronn	8. 6.17 – 8 BV 6/16	Mitbestimmung bei Einrichtung einer Smartphone-App mit Kundenfeedback-funktion (Ls.)	1232
----------------	---------------------	--	------

## Strafrecht

BVerfG	25. 7.17 – 2 BvR 1287/17, 2 BvR 1583/17	Vorläufiges Verbot der Auswertung von in Rechtsanwaltskanzlei sicher-gestellter Unterlagen – „VW-Dieselskandal“	1233
LG Köln	23.11.16 – 113 KLS 32/14 (931 Js 114/13)	Strafbarkeit des faktischen Geschäftsführers unter dem Gesichtspunkt der mittelbaren Täterschaft (Ls.)	1234

## Steuerrecht

GA EuGH	13. 7.17 – C-292/16	Sofortige Besteuerung stiller Reserven bei Einbringung einer ausländischen Betriebsstätte einer inländischen Gesellschaft in eine ausländische Gesell-schaft (Ls.)	1234
BFH	21. 6.17 – VR 51/16	EuGH-Vorlage zur Sollbesteuerung (Ls.)	1235
BFH	22. 6.17 – VIR 84/14	Übertragung einer § 6b-Rücklage auf eine EU-Betriebsstätte (Ls.)	1235

## Andere Rechtsgebiete

EuGH	7. 9.17 – C-248/16	Kartellrecht: Gründung eines Gemeinschaftsunternehmens zwecks Kontrolle des Zielunternehmens – Austria Asphalt	1235
BVerfG	12. 7.17 – 1 BvR 2222/12, 1 BvR 1106/13	Beitragspflicht für Pflichtmitglieder der Industrie- und Handelskammern (Ls.)	1237
BGH	1. 8.17 – AnwZ (Brfg) 14/17	Fachliche Unabhängigkeit eines Syndikusrechtsanwalts	1238
BVerwG	28. 6.17 – 8 B 65/16	Keine Ausnahme vom Mindestbeteiligungserfordernis nach § 3 I 4 Teilsatz 3 VermG (Ls.)	1240
BVerwG	5. 4.17 – 8 C 10/16	Bruchteilsrestitution wegen Entziehung einer mittelbaren Beteiligung durch den Zugriff auf Anteile am westdeutschen Teilungsunternehmen (Ls.)	1240
OVG Münster	15. 5.17 – 4 A 2197/13	Gewerbliche Tätigkeit eines Steuerberaters als Vorstandsmitglied einer Kredit-genossenschaft (Ls.)	1240
OVG Lüneburg	10. 7.17 – 7 LB 56/15	Ausgleichszahlungen nach dem AEG für nichtbundeseigene Eisenbahnen (Ls.)	1240

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 Text-teil).

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

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

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

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

**Erscheinungsweise:** Dreimal im Monat.

**Bezugspreise 2017:** Jährlich € 405,- (inkl. MwSt.). Vorzugspreis für Bezieher unserer Zeitschrift NJW € 379,- (inkl. MwSt.). Einzelheft: € 14,50 (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. Jahrestitelei 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 Bezieher 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.

# Recht der Internationale Wirtschaft

RIW

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z200

11 | 2017

Betriebs-Berater International

7.11.2017 | 63. Jg.  
Seiten 701–776

## DIE ERSTE SEITE

**Dr. Stephan Wilske**

Freihandelsabkommen zwischen der EU und Japan: Investitionsschutz oder Dogmatismus?

## AUFSÄTZE

**Professor Dr. Dr. Peter Sester, José Antonio Fichtner und Marcela Levy**

Handelsschiedsgerichtsbarkeit in Brasilien | 701

**Dr. Hanns Engelhardt**

Neue Regelungen für die Schiedsgerichtsbarkeit in Ungarn | 709

**Professor Dr. Stefan Leible, Bernd Galneder und Jan Wißling**

Englische Kapitalgesellschaften mit deutschem Verwaltungssitz nach dem Brexit | 718

**Professor Dr. Andreas Klasen und Bernhard Eicher**

Instrumente staatlicher Innovationsfinanzierung für Infrastruktur | 726

## LÄNDERREPORTE

**Dr. Christina Griebeler**

Länderreport Schweden | 735

**Dr. Thomas R. Klötzel und Dr. Michael Beck**

Länderreport Indonesien | 737

## INTERNATIONALES WIRTSCHAFTSRECHT

**EuGH:** Zuständigkeit bei Klagen aus Gemeinschaftsgeschmacksmuster – beschränkte Anwendbarkeit der EuGVVO | 740

**EuGH:** Gerichtsstand bei arbeitsvertraglichen Streitigkeiten nach EuGVVO – Bestimmung des gewöhnlichen Arbeitsorts | 749

**BGH:** Keine Prozesskostensicherheit von Gesellschaften mit Verwaltungssitz in der EU bzw. im EWR | 760

**BGH:** Ordre public nach EuGVVO | 761

**BAG:** Keine Begründung eines Aussonderungsrechts wegen nicht gezahlter Beiträge an Pensionskasse im Wege der richtlinienkonformen Auslegung | 763

## INTERNATIONALES STEUERRECHT UND ZOLLRECHT:

**EuGH:** Feststellung eines Verstoßes gegen die Kapitalverkehrsfreiheit durch den EuGH – Folgen für das innerstaatliche Recht | 766

## Inhaltsverzeichnis

### Die erste Seite

#### Freihandelsabkommen zwischen der EU und Japan: Investitionsschutz oder Dogmatismus?

Dr. Stephan Wilske, Rechtsanwalt, Stuttgart

### Aufsätze:

#### Handelsschiedsgerichtsbarkeit in Brasilien

Professor Dr. Dr. Peter Sester, St. Gallen, José Antonio Fichtner, LL.M. (Chicago), Rio de Janeiro, und Marcela Levy, LL.M. (Columbia), São Paulo . . . . . 701

#### Neue Regelungen für die Schiedsgerichtsbarkeit in Ungarn

Dr. Hanns Engelhardt, Richter am BGH a. D., Karlsruhe . . . . . 709

#### Englische Kapitalgesellschaften mit deutschem Verwaltungssitz nach dem Brexit

Professor Dr. Stefan Leible, Bernd Galneder, Wiss. Mitarbeiter, und Jan Wißling, Wiss. Mitarbeiter, alle Bayreuth . . . . . 718

#### Instrumente staatlicher Innovationsfinanzierung für Infrastruktur

Professor Dr. Andreas Klasen, Offenburg, und Bernhard Eicher, Bern . . . . . 726

### Länderreporte:

#### Länderreport Schweden

Dr. Christina Griebeler, M.I.C.L., Rechtsanwältin & Advokat (Schweden), Frankfurt a. M. . . . . 735

#### Länderreport Indonesien

Dr. Thomas R. Klötzel, Rechtsanwalt, und Dr. Michael Beck, Rechtsanwalt, beide Stuttgart . . . 737

### Internationales Wirtschaftsrecht:

**EuGH:** Zuständigkeit bei Klagen aus Gemeinschaftsgeschmacksmuster – beschränkte Anwendbarkeit der EuGVVO

(27. 9. 2017 – verb. Rs. C-24/16 und C-25/16) . . . . . 740

**EuGH:** Gerichtsstand bei arbeitsvertraglichen Streitigkeiten nach EuGVVO – Bestimmung des gewöhnlichen Arbeitsorts

(14. 9. 2017 – verb. Rs. C-168/16 und C-169/16) . . . 749

**EuGH:** Altershöchstgrenze für Piloten im gewerblichen Luftverkehr – Zulässigkeit

(5. 7. 2017 – Rs. C-190/16) . . . . . 754

**BGH:** Keine Prozesskostensicherheit von Gesellschaften mit Verwaltungssitz in der EU bzw. im EWR

(23. 8. 2017 – IV ZR 93/17) . . . . . 760

**BGH:** Ordre public nach EuGVVO

(22. 6. 2017 – IX ZB 61/16) . . . . . 761

**BAG:** Keine Begründung eines Aussonderungsrechts wegen nicht gezahlter Beiträge an Pensionskasse im Wege der richtlinienkonformen Auslegung

(21. 3. 2017 – 3 AZR 718/15) . . . . . 763

### Internationales Steuerrecht und Zollrecht:

**EuGH:** Feststellung eines Verstoßes gegen die Kapitalverkehrsfreiheit durch den EuGH – Folgen für das innerstaatliche Recht

(14. 9. 2017 – Rs. C-628/15) . . . . . 766

**EuGH:** Grenzüberschreitende Fusion – unverhältnismäßige Prüfung der nationalen Steuerbehörden

(8. 3. 2017 – Rs. C-14/16) . . . . . 771

**BFH:** Besteuerungszeitpunkt bei der Mehrwertsteuer – Vorlage an den EuGH

(21. 6. 2017 – V R 51/16) . . . . . 776

### Rubriken:

RIW-Impressum S. IV

#### Neuerscheinung Buch

Stancke, Weidenbach, Lahme, Kartellrechtliche Schadensersatzklagen

Umfassender, klarer Leitfaden für die Praxis

2017, 614 Seiten, Geb., € 198,-

ISBN: 978-3-8005-1549-3 / Infos unter: [www.shop.ruw.de](http://www.shop.ruw.de)

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

**Leitender Redakteur:** Dr. Roland Abele

**Ständige Mitarbeiter:** Prof. Dr. Klaus Peter Berger, LL.M., Köln; Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff, Bremen; Prof. Dr. Rolf Birk, Trier; Prof. Dr. Gerardo Brogini, Mailand; Prof. Dr. Gudula Deipenbrock, Berlin; Prof. Dr. Dres. h. c. Werner F. Ebke, LL.M., Heidelberg; Prof. Dr. Horst Eidenmüller, LL. M., München; Prof. Dr. Holger Fleischer, LL.M., Hamburg; Prof. Dr. Stephan R. Göthel, LL.M., Hamburg; Prof. Dr. Jan von Hein, Freiburg i. Br.; Prof. Dr. Abbo Junker, München; Prof. Dr. Peter Kindler, München; Christian Klein, Paris; Prof. Dr. Georg E. Kodek, LL.M., Wien; Prof. Dr. Herbert Kronke, Heidelberg; Prof. Dr. Ulrich Magnus, Hamburg; Prof. Dr. Peter Mankowski, Hamburg; Prof. Dr. Hanno Merkt, LL.M., Freiburg i. Br.; Prof. Dr. Christoph G. Paulus, Berlin; Prof. Dr. Thomas Pfeiffer, Heidelberg; Prof. Dr. Dörte Poelzig, M. jur., Passau; Prof. Dr. Otto Sandrock †, LL.M., Münster; Prof. Dr. Dr. h. c. Rolf A. Schütze, Stuttgart; Prof. Dr. Dr. Peter Sester, St. Gallen; Prof. Dr. Kurt Siehr, Hamburg; Prof. Dr. iur. Dipl. oec. Gerald Spindler, Göttingen; Prof. Dr. Rolf Stürmer, Freiburg i. Br.; Klaus Vorpeil, Mainz; Prof. Dr. Bernd Waas, Frankfurt a. M.; Jürgen Wagner, LL.M., Konstanz/Zürich/Vaduz; Dr. Stephan Wilske, LL.M., Stuttgart.

## [ˈʃpa:rˌkassən] INHALT



Foto: iStock.com

6

OPEN  
MIND  
HERE

Foto: Energie und Klimalands

16



22

Foto: Pappas Holding



Foto: Irina Gavrich

30

## ● IM FOKUS

● 4

Editorial und Kurznachrichten

## ● ECONOMY

● 6

Mit gutem Gewissen investieren  
Ethisch-nachhaltige Investments  
liegen im Trend

10

MehrWERT

Das Sponsoring-Programm  
der Erste Bank

12

„Banken verändern auch  
die Gesellschaft“Interview mit Klaus Bergsmann,  
Head of Group Sustainability Office  
der Erste Group

14

Die richtige Erziehung  
in GeldfragenDie Sparkassen engagieren sich seit  
Jahren als Partner der Schulen

16

Wahrheit oder Mythos?

Was hinter den Vorwürfen gegen  
Elektroautos steckt

18

100-jährige Anleihe

Das Hundertjährige, das aus  
dem Fenster stieg

20

Insight Brüssel

Die aktuellsten News  
aus der EU-Hauptstadt

21

Kommentar Kommunikation

Tue Gutes und rede  
(nicht) darüber?

## ● LAND UND MÄRKTE

● 22

Traditionsunternehmen

Die Pappas Holding stellt  
die Weichen für die Zukunft

24

Der heimische Tourismus boomt  
Österreich ist Urlaubs-Hotspot

## ● WERTE

● 26

Sparkassentag 2017

Regionale Verantwortung für Markt  
und Gesellschaft

28

Aufsichtsrätinnen:

Ende der gläsernen Decke?

## ● FINALE

● 30

Fünf Fragen an ...

Schauspielerin Doris Schretzmayer

- Editorial ..... 353  
 Von Karl-Heinz Danzl

## Beiträge

- 20 Jahre Führerscheingesetz ..... 356  
 Seit nunmehr zwei Jahrzehnten wird das Führerscheinwesen in Österreich als eigene Rechtsquelle in einem europäisch harmonisierten Rahmen weiterentwickelt und erweist sich dabei als überaus lebendige Materie: Bei einem Kfz-Bestand von ca 6,6 Millionen werden jährlich beinahe 170.000 Lenkberechtigungen aller Klassen erteilt.  
 Von Armin Kaltenegger
- Aktuelle Rechtsprechung des EuGH zur Direktklage gegen den Versicherer . . . 358  
 Der EuGH hat in zwei aktuellen Entscheidungen seine Rsp zur Direktklage gegen den Versicherer nach Art 11 Abs 2 EUGVVO (Brüssel I) erweitert und damit in den Themengebieten Klägergerichtsstand (EuGH C-340/16) und Gerichtsstandsvereinbarung (EuGH C-368/16) seine bisherige Rsp ergänzt bzw konkretisiert.  
 Von Nora Michtner
- Anmerkung zu EuGH C-340/16 ..... 362  
**Klägergerichtsstand bei Legalzession**  
 Von Alexander Wittwer
- Luftreinhaltung und Straßenpolizei ..... 363  
**Eine Kompetenzabgrenzung**  
 Seit der Zusammenführung von Kompetenzen in Angelegenheiten der Luftreinhaltung beim Bund (Art 10 Abs 1 Z 12 B-VG) ist unklar, wie StVO-Regeln über Geschwindigkeitsbeschränkungen im Dienste der Luftreinhaltung einzuordnen sind. Der Beitrag plädiert für die Zuordnung zur Bundes-Luftreinhaltete Kompetenz.  
 Von Andreas Hauer
- Lawinensprengungen ..... 368  
 Die Sicherung des organisierten Schiraums vor Lawinen gehört zu den Kardinalpflichten des Pisten- oder Routenhalters. Zur Erfüllung dieser Pflicht sind regelmäßig Lawinensprengungen erforderlich. Das 36. Seilbahnsymposium befasste sich erneut mit Fragestellungen, die sich im Zusammenhang mit Lawinensprengungen ergeben. Dabei nahm das Gremium auf Aussagen Bezug, die es schon früher zu dieser Thematik getroffen hatte, und untersuchte, ob diese früheren Thesen auch im Lichte neuerer Entwicklungen aufrechterhalten werden können. Darüber hinaus wurde eine in jüngerer Zeit häufiger geübte Praxis beleuchtet, nämlich die Durchführung von Lawinensprengungen zur Sicherung bestimmter Geländebereiche außerhalb des organisierten Schiraums. Der Beitrag informiert darüber.  
 Von Johannes Stabentheiner

## Gesetzgebung und Verwaltung

- Bundesrecht ..... 372  
 Von Gerhard Pürstl

## Rechtsprechung

- Benützung von Radfahrstreifen in der Einbahn ..... 374  
 214: OGH 26. 1. 2017, 2 Ob 100/16v
- Pkw-Sachschaden in Kfz-Werkstatt durch herabfallenden Bauteil ..... 377  
 215: OGH 29. 10. 2015, 8 Ob 33/15h
- (Keine) ESt-Pflicht von Unterhaltersatzrenten ..... 380  
 216: OGH 2. 7. 2015, 2 Ob 186/14p  
 Mit Anmerkung von Christian Huber

## Judikaturübersicht Verwaltung

→ StVO .....	384
217: VwGH 5. 5. 2017, Ra 2016/02/0036 Riskante Fahrmanöver erhöhen die Vergewisserungspflicht	
218: VwGH 12. 6. 2017, Ra 2017/02/0009 .....	384
Korrektheit einer Geschwindigkeitsmessung ist keine Rechtsfrage	
219: VwGH 9. 6. 2017, Ra 2017/02/0063 .....	384
Rechtsgestaltende Bescheide, Rückwirkung ist nicht zulässig	
→ FSG .....	385
220: VwGH 26. 6. 2017, Ra 2017/11/0140 Rk Strafbescheid, zwingende Bindung im Lenkberechtigungs-Entziehungsverfahren	
→ KFG .....	385
221: VwGH 27. 4. 2017, Ra 2016/11/0181 Blaulichtbewilligung, restriktive Handhabung geboten	
222: VwGH 27. 4. 2017, Ro 2016/02/0007 .....	386
Transportierte Ware fällt nicht unter den „Ausrüstungs- bzw Materialbegriff“	

## Standards

→ Impressum .....	353
→ Buchbesprechung .....	388



[ RECHT  
AKTUELL*news*

[ STEUER  
RECHT*aktuell*

[ BUCHHANDLUNG*aktuell*



Newsletter abonniert, besser informiert!

Judikatur und Tipps zu Literatur und  
Veranstaltungen aus Recht, Steuer, Wirtschaft

[www.manz.at/newsletter](http://www.manz.at/newsletter)

MANZ 

## StuB

## STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 805 **Änderungen des DRS 20 aufgrund des CSR-RLUG durch den DRÄS 8**  
Korrekturen und Präzisierungen gegenüber E-DRÄS 8  
Prof. Dr. Hanno Kirsch
- 810 **Pauschales Betriebsausgabenabzugsverbot auf Gewinnausschüttungen von Zwischengesellschaften**  
Zugleich Anmerkungen zum BFH-Urteil vom 26.4.2017 - I R 84/15  
StB Prof. Dr. Gerrit Adrian
- 816 **Die Gründung einer Freiberufler-Personengesellschaft durch Einbringung einer Einzelpraxis nach § 24 UmwStG**  
Praxiserwägungen  
StB Thomas Buhl und RA/StB Dr. Markus Rotter
- 821 **Erbschaftsteuer bei der Vererbung des Pflichtteilsanspruchs**  
Anmerkungen zum BFH-Urteil vom 7.12.2016 - II R 21/14  
RA/StB Dr. Andreas Rohde und Sandra Hoffmann

## PRAXISFÄLLE

- 828 **Konzerninterner Währungserfolg**  
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

## AKTUELL BERATEN

- 829 **Dienstwagen: Wie wirken sich die vom Arbeitnehmer selbst getragenen Kosten aus?**  
StB Michael Seifert

## KURZNACHRICHTEN

- 831 Verbindlichkeiten bei Unternehmensinsolvenz
- 832 Investitionsabzugsbetrag bei Personengesellschaften
- 832 Rechnungszinsfuß von 6 % für Pensionsrückstellungen verfassungswidrig
- 833 Aufwendungen für ein häusliches Arbeitszimmer
- 833 Keine Begünstigung von Sanierungsgewinnen vor Inkrafttreten des § 3a EStG
- 834 Keine Anwendung des sog. Sanierungserlasses auf Altfälle
- 834 VGA bei nachträglicher Änderung von im Spaltungsplan vorgesehenen Vermögenszuordnungen
- 834 Folgen der Löschung einer britischen Limited aus dem britischen Handelsregister
- 835 Begünstigung von Zweit- und Ferienwohnungen
- 835 Besteuerung von Versicherungserträgen
- 836 Steuerbefreiung des Kaufkraftausgleichs
- 836 Teilweise Steuerfreiheit von Zahlungen in eine schweizerische Pensionskasse
- 836 Haftung der Organgesellschaft bei mehrstufiger Organschaft
- 836 Steuerfreiheit des Gewinns aus der Veräußerung von Anteilen an inländischen Kapitalgesellschaften
- 837 Grenzüberschreitende Warenlieferungen
- 837 Reform des EU-Mehrwertsteuersystems
- 838 Biogasanlage in der Umsatzsteuer
- 838 Aufbau eines Strukturvertriebs nicht umsatzsteuerfrei
- 838 Keine Unterbrechung der Außenprüfung bei nur ein Streitjahr betreffenden Prüfungshandlungen
- 839 Verein zur Förderung der Open-Source-Software als Zweckbetrieb

## VIII Impressum

- |   |                      |   |                   |
|---|----------------------|---|-------------------|
|  | <b>Merksatz</b>      |  | <b>Siehe auch</b> |
|  | <b>Literatur</b>     |  | <b>Community</b>  |
|  | <b>Weblink</b>       |  | <b>Quelle</b>     |
|  | <b>Informationen</b> |  | <b>Video</b>      |
|  | <b>Audio</b>         |  | <b>Galerie</b>    |
|   |                      |  | <b>Berechnung</b> |

D3-Z41  
/Beit.

# StuB

► Beilage zu Heft 21/2017

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

## Bilanzpolitik aktuell – Gestaltungsmöglichkeiten zum Jahresabschluss 2017

- Aktuelle gesetzliche Anforderungen
- Nutzung von Bilanzierungs- und Bewertungswahlrechten
- Ausweisfragen und Ermessensspielräume
- Bilanzanalyse und wichtige Kennzahlen

WP/StB Prof. Dr. Christian Zwirner,  
WP/StB Dr. Corinna Boecker und  
WP/StB Dr. Julia Busch



DVBI aktuell  
Vorschau/Impressum

#### Aufsätze

Von Garzweiler nach Århus – der Netzausbau und das europarechtliche Gebot unmittelbaren Rechtsschutzes  
Rechtsanwalt Wolfgang Baumann, Würzburg und Prof. Dr. Alexander Brigola, Würzburg/Nürnberg **1385**

Fracking in Deutschland – Rechtliche Grenzen und Möglichkeiten  
Prof. Dr. Thomas Dünchheim, Düsseldorf **1390**

»Gefährliche Orte« im Polizeirecht – Straftatenverhütung als Freibrief für polizeiliche Kontrollen? – Eine Beurteilung aus verfassungs- und polizeirechtlicher Perspektive –  
Prof. Dr. Carolyn Tomerius, Berlin **1399**

Das Außenwirtschaftsrecht nach der Novellierung der AWW vom 14. Juli 2017 – Der Schutz Kritischer Infrastrukturen aus der Perspektive der Energieversorgungssicherheit  
Wiss. Mit. Tobias Schuelken, Bochum **1407**

#### Berichte

Straßenrecht im Zeichen des Klimawandels  
Rechtsanwalt und Notar Prof. Dr. Bernhard Stüer, Münster/Osnabrück **1410**

Sieben Überhangmandate der CSU haben zu mehr als 100 Ausgleichsmandaten der anderen Parteien geführt  
Prof. Dr. Hans-Günter Henneke, Geschäftsführendes Präsidialmitglied des Deutschen Landkreistages, Berlin/Universität Osnabrück **1414**

#### Buchbesprechungen

Karpen/Xanthaki (Hrsg.): Legislation in Europe  
Prof. Dr. Klaus Meßerschmidt, Erlangen-Nürnberg **1415**

Stock: Verfassungswandel in der Außenverfassung  
Ministerialrat Dr. Michael Fuchs, M. A., Magister rer. publ., Berlin **1417**

Falter: Die enteignungsrechtliche Vorwirkung – insbesondere von Planfeststellungsbeschlüssen  
Prof. Dr. Dr. Jörg Berkemann, Hamburg/Berlin **1417**

Beater: Medienrecht  
PD Dr. Marcus Schladebach, LL.M., Potsdam **1420**

Schmidt/Wollenschläger (Hrsg.): Kompendium Öffentliches Wirtschaftsrecht  
Dr. iur. habil. Jörn Lüdemann, Bonn/Wuppertal **1420**

Boldt/Weller/Kühne/von Mäßenhausen: Bundesberggesetz (BBergG)  
Dr. Armin von Weschpfennig, Bonn **1421**

Kügel/Müller/Hofmann (Hrsg.): Arzneimittelgesetz  
Rechtsanwalt Dr. Matthias Wiemers, Berlin **1422**

#### Rechtsprechung

**Bundesverwaltungsgericht**  
BVerwG, Ur. v. 29.06.2017 – 7 C 24.15 –  
Einsicht in Personalakten zu bereits verstorbenen Bediensteten des BML **1423**

BVerwG, Ur. v. 27.07.2017 – 1 C 28.16 –  
Ausweisung eines türkischen Staatsangehörigen wegen Unterstützung der PKK **1430**

BVerwG, Beschl. v. 30.08.2017 – 1 VR 5.17 –  
Abschiebungsanordnung gegen islamistischen Gefährder **1435**

**Oberverwaltungsgerichte/  
Verwaltungsgerichtshöfe**  
Nds OVG, Ur. v. 04.07.2017 – 7 KS 7/15 –  
Fehlendes Einvernehmen bewirkt Nichtvollziehbarkeit einer abfallrechtlichen Planfeststellung **1440**

H OVG, Beschl. v. 13.09.2017 – 3 Bs 178/17 –  
Gespeicherte Mobilfunknummer einer Notrufmelderin darf nicht bekannt gegeben werden **1446**

Beilagenhinweis:  
Mit dieser Ausgabe verteilen wir  
Beilagen der Verlag Dr. Otto Schmidt KG.  
Wir bitten freundlich um Beachtung.

Paul R. Tarmann (Hrsg.)

53. Jahrgang  
Okt. 2017  
Heft 2

## Datenschutz – „Big Data“ als gesellschaftliche und politische Herausforderung

em. O. Univ.-Prof. Dr. Dr. h.c. Manfred Welan  
zum 80. Geburtstag



### Inhalte:

- Das Grundrecht auf Datenschutz
- Neue Informationstechnologien, Kryptographie und der Mensch als Datenbündel
- Kontrolle, Steuerung und „gläserne“ Menschen
- Der Mensch zwischen Selbstentblößung und „Robinson Crusoe-Lebensstil“
- Die ethische Verpflichtung zur Preisgabe von Daten
- Kontrolle ist gut, Vertrauen ist besser

Mit Beiträgen von:

Charles Bohatsch, Daniel Driza, Michael Funk, Hans Högl, Adrian Hollaender,  
Rolf Lankau, Bernhard Munsa, Hans Peter Stimming, Paul R. Tarmann

# Inhaltsverzeichnis



Editorial.....	5
Der Jubilar: Manfred Welan .....	7
<i>Paul R. Tarmann</i>	
Die umfassende Herausforderung von „Big Data“ .....	9
<i>Paul R. Tarmann</i>	
Das Grundrecht auf Datenschutz .....	13
<i>Adrian Hollaender</i>	
Datenschutz? Gibt's doch gar nicht.....	17
<i>Ralf Lankau</i>	
Datenschutz. Des Bürgers neue Kleider .....	25
<i>Charles Bohatsch</i>	
Kryptographie und Ethik .....	31
<i>Hans Peter Stimming</i>	
Ethik neuer Informationstechnologien zwischen Sicherheit und Datenschutz.....	35
<i>Michael Funk</i>	
Daten und die Bedingungen der Möglichkeit menschlicher Selbstbestimmung.....	43
<i>Daniel Driza</i>	
Wir sind Medien – nicht sprachlose Partner .....	49
<i>Hans Högl</i>	
Datenschutz in der Spannung zwischen Selbstentblößung und Verbergen.....	57
<i>Paul R. Tarmann</i>	

„Kontrolle ist gut, Vertrauen ist besser“.....	63
<i>Bernhard Munsa</i>	
Nachruf auf Karl Korinek † .....	73
<i>Nachruf von Adrian Hollaender</i>	
Autorenverzeichnis.....	74

# ABGABEN-, FINANZ- UND STEUERRECHT



D3-Z44

BFG-ERKENNTNISSE ZUM ABGABEN- UND STEUERRECHT

2017 / Nr. 5, Seiten 161–200

## Steuer & Service

- 162 Folgen von Nichtbescheiden
- 168 Kleinunternehmer und Kleinstunternehmer
- 169 Weltpostverein-Pensionen (EAS 3362)
- 170 Schenkung von Kapitalanteilen an einer inländischen Immobiliengesellschaft an eine in den USA ansässige natürliche Person (EAS 3386)
- 171 Regelbedarfsätze für Unterhaltsleistungen für das Kalenderjahr 2018



## Bundesfinanzgericht

- 171 BFG-kompakt – Gesamtübersicht veröffentlichter BFG-Erkenntnisse
- 173 Gewerblicher Grundstückshandel oder vermögensverwaltende Tätigkeit?
- 178 Wirkung des Einheitswertbescheides für den Rechtsnachfolger
- 180 Hauptwohnsitzbefreiung – Toleranzfrist ein Jahr
- 183 Ex-tunc Rechnungsberichtigung vor dem BFG
- 185 Geschäftsführerhaftung: Nicht eingeforderte KG-Gewinne – Uneinbringlichkeit nicht feststehend
- 187 BFG-Erkenntnisse „kurz & bündig“

## Verwaltungsgerichtshof

- 191 Anhängige Amtsrevisionen
- 192 UStG 1994: Istbesteuerung bei Unternehmensberatungs-GmbH anwendbar

Herausgeber: Hubert W. Fuchs und Klaus Hilber

## FORUM

- Renate Pirstner-Ebner*, Bürgerkraftwerke und Beteiligungspflicht. . . . . 143
- Bernd Wieser*, Evangelische Kirche und Gemeindeumlagen . . . . . 154

## ABHANDLUNGEN

- Teresa Sanader*, Die verfassungsrechtlichen Modalitäten des Brexit –  
Parlamentssouveränität versus *Royal Prerogative* . . . . . 157
- Peter Biegelbauer/Christoph Konrath*, Die Pfadabhängigkeit von  
Demokratiereformen in Österreich. . . . . 171
- Josef Müllner*, Von der Abschaffung des Pflegeregresses und  
was daraus folgt. . . . . 182

## Dokumentation – Europa

- Michael Erhart* . . . . . 195

## Dokumentation – Österreich

- Günther Schefbeck* . . . . . 197



**Herausgeber:** Heinz Fischer, Bernd-Christian Funk, Rudolf Machacek †, Roland Miklau, Heinrich Neisser, Alfred J. Noll, Anton Pelinka, Manfred Welan

In Zusammenarbeit mit dem Österreichischen Parlament

**Schriftleitung:** Michael Holoubek, Georg Lienbacher

**Ständige Korrespondenten:** Josef Azizi, Luxemburg; Ulrich Becker, München; Michael Erhart, Brüssel; Christoph Grabenwarter, Wien; Armin Hatje, Hamburg; Matthias Jestaedt, Freiburg/Breisgau; Susanne Kalss, Wien; Martin Karollus, Linz; Michael Potacs, Wien; Günther Schefbeck, Wien; Martin Schulte, Dresden; Ewald Wiederin, Wien

D3-Z313

# der gemein haushalt

**10**

Fachzeitschrift

**2017**

118. Jahrgang

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

## Inhalt

### Aufsätze

**Horst Meffert**, Regierungsrat, Mainz

Der rheinland-pfälzische kommunale Finanzausgleich nach der Reform zum  
1. Januar 2014 – eine kritische Bestandsaufnahme ..... 217

**Dr. Marc Gnädinger**, Regierungsdirektor, Wiesbaden

Erhalt der Kulturvielfalt hessischer Kommunen durch Verbesserung der  
Haushaltssteuerung ..... 231

**Dr. Ulrich Lenz**, Wirtschaftsprüfer, Vaterstetten

Verkürzte, neue Gliederung der Gewinn- und Verlustrechnung (GuV) durch BIRUG;  
Anwendung auf Eigenbetriebe (EB) und Kommunalunternehmen (KU) ..... 236

**Aus der Rechtsprechung** ..... 236

# Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

Schriftleitung: Rechtsanwalt Professor Dr. Achim Schunder und  
Rechtsanwältin Dr. Christiane Prause  
Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a.M.

21 2017

Mit Beiträgen  
zur 41. Jahrestagung der GfU

## Inhalt

Aufsätze		<i>C. Schoppen</i> , Die Umsetzung der Seveso-III-Richtlinie in deutsches Recht	1561
		<i>M. Rebentisch</i> , Der Sicherheitsabstand im immissionsschutzrechtlichen Störfallrecht	1569
		<i>J. Saurer</i> , Klimaschutz global, europäisch, national – Was ist rechtlich verbindlich?	1574
		<i>W. Frenz</i> , Energiewende zwischen Beihilfenverbot und Artenschutz	1579
		<i>M. Reinhardt</i> , Trial and Error: Die WHG-Novelle 2017 zum Hochwasserschutz	1585
Aufsätze Online		<i>M. Aden</i> , Die Reformation als Paradigmenwechsel in der Legitimation öffentlicher Gewalt	1590
Kurze Beiträge		<i>M. Knauff</i> , Ausschreibungen im Energierecht – Problemlösungsinstrument oder bürokratischer Irrweg?	1591
Zur Rechtsprechung		<i>R. Marx</i> , Die Rechtsprechung des EuGH zu den Zuständigkeitskriterien im Dubliner System	1595
Mitteilungen		<i>A. Lehmann</i> , 4. Deutscher Umwelt- und Infrastrukturrechtstag zum Thema „Energiewirtschaft und kommunale Selbstverwaltung“	1599
Buchbesprechungen		<i>M. Schuck</i> , Bundesjagdgesetz ( <i>Red.</i> )	1600
Rechtsprechung			
EuGH	26. 7.17 – C-670/16	<b>Fristablauf für Aufnahmegesuch im Rahmen der Dublin-III-Verordnung</b> Anm. <i>K. Hage</i>	1601 1606
EuGH	21. 6.17 – C-9/16	<b>Befugnis der Polizeibehörden zur Identitätskontrolle im Schengenraum (Ls.)</b> Anm. <i>T. Grob</i>	1608 1608
EuGH	5. 4.17 – C-36/17	Antrag auf internationalen Schutz eines Drittstaatsangehörigen	1610
EuGH	26. 7.17 – C-196/16	<b>Nachträgliche UVP einer in Betrieb genommenen Anlage für Biogas</b>	1611
EuGH	20. 9.17 – C-215/16	Erhebung einer Abgabe auf Windkraftanlagen zur Stromerzeugung (Ls.)	1614
EuGH	1. 6.17 – C-529/15	Umweltbeeinträchtigung durch Betrieb einer Wasserkraftanlage	1614
EuGH	21.12.16 – C-444/15	Umweltauswirkungen bestimmter Pläne und Programme (Ls.)	1617
EuGH	13. 7.17 – C-129/16	Gemeinsame Verantwortung für Umweltverschmutzung (Ls.)	1617

BVerfG	20. 6.17–1 BvR 1978/13	Einsicht in Akten des Bundesarchivs	1618
BVerwG	30. 3.17–7 C 19/15	Informationszugang zu Gesetzgebungsmaterialien	1621
BVerwG	1. 6.17–1 C 9/17	Keine Anwendung asylrechtlicher Drittstaatenklausel auf EU-Mitgliedstaaten	1625
BVerwG	23. 3.17–1 C 17/16	Klärung von Fragen zur Sekundärmigration von Asylsuchenden (Ls.)	1627
BVerwG	6. 4.17–2 C 11/16	Entschädigung wegen altersdiskriminierender Besoldung Anm. <i>M. Stuttmann</i>	1627 1633
BVerwG	1. 6.17–9 C 2/16	Formell illegaler Radwegebau im FFH-Gebiet	1634
VGH München	2. 5.17–19 CS 16.2466	Aussetzung des Rests einer Freiheitsstrafe (Ls.)	1637
VGH München	10. 8.17–4 ZB 17.279	Keine verfassungsrechtlichen Bedenken für den Nachzahlungszins (Ls.)	1638
BGH	18. 7.17–EnVR 35/16	Anspruch auf Genehmigung eines individuellen Netzentgelts	1638
BGH	22. 6.17–V ZB 21/17	Vereitelung einer Abschiebung	1640
BGH	13. 7.17–V ZB 69/17	Anhörung im Abschiebungshaftverfahren (Ls.)	1640
BGH	6. 4.17–V ZB 126/16	Haft zur Rücküberstellung im Dublin-Verfahren (Ls.)	1640

## NVwZ aktuell

In eigener Sache, NVwZ-Blog, NJW  
Rechtsprechung in Pressemitteilungen  
Rechtsprechung in Leitsätzen  
Veranstaltungen

VII  
VII  
IX  
X



ISSN 0721-880X

### NVwZ – Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

**Schriftleitung und Verlagsredaktion:**  
Rechtsanwalt Professor Dr. Achim Schunder (verantwortlich für den Textteil) und Rechtsanwältin Dr. Christiane Prause.  
Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a. M., Postanschrift: Postfach 110241, 60037 Frankfurt a. M., Telefon: (0 69) 75 60 91-0, Telefax: (0 69) 75 60 91-49.  
E-Mail: NVwZ@beck-frankfurt.de, Internet: www.nvwz.de.

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

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

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München. Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589.

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

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

**Erscheinungsweise:** Zweimal monatlich. Kombinationsbezug NVwZ mit zweimal monatlichem Beiheft (Nebenblatt) NVwZ-Rechtsprechungs-Report Verwaltungsrecht.

**Bezugspreise 2017:** NVwZ ohne NVwZ-RR: halbjährlich € 159,- (inkl. MwSt.); *Vorzugspreis* für NJW-Bezieher, Studenten (fachbezogener Studiengang) sowie Referendare (gegen Nachweis) halbjährlich € 139,- (inkl. MwSt.); Einzelheft: NVwZ € 17,- (inkl. MwSt.); NVwZ mit NVwZ-RR: halbjährlich € 255,- (inkl. MwSt.); *Vorzugspreis* (w.o.) halbjährlich € 225,- (inkl. MwSt.). Einzelheft NVwZ m. RR € 26,- (inkl. MwSt.). Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare

können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. Jahrestitelei und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

Versandkosten jeweils zuzüglich.

**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 Halbjahresschluss 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 Hefes beim Verlag widersprechen.

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

D3-Z132

# Die Öffentliche Verwaltung

Zeitschrift für öffentliches Recht  
und Verwaltungswissenschaft

70. Jahrgang November 2017  
Heft 21 Seiten 881–924



**Frauke Brosius-Gersdorf**, Finanzhilfe für private Ersatzschulen

**Jean Mohamed**, Bundeswahlrecht für Auslandsdeutsche

**Paul C. Johannes**, Forschungsdatenmanagement in der Rechtswissenschaft

**Victor Struzina**, Die Prüfung von Rücknahme und Widerruf

**Christian Jasper**, Die Zukunft der Akkreditierung von Studiengängen (Bericht)

**Buchbesprechungen**

**Rechtsprechung in Leitsätzen**

www.doev.de  
Kohlhammer

21

# Inhaltsverzeichnis

## Abhandlungen

<i>Frauke Brosius-Gersdorf</i> , Hannover, Finanzhilfe für private Ersatzschulen – Zur Beschränkung der Finanzhilfe auf staatlich anerkannte Ersatzschulen und Ersatzschulen von besonderer pädagogischer Bedeutung .....	881
<i>Jean Mohamed</i> , Hamburg, Bundeswahlrecht für Auslandsdeutsche – Rechtspraktische und rechtspolitische Überlegungen .....	890
<i>Paul C. Johannes</i> , Kassel, Forschungsdatenmanagement in der Rechtswissenschaft – Eine Betrachtung von außen nach innen .....	899
<i>Victor Struzina</i> , Augsburg, Die Prüfung von Rücknahme und Widerruf – Zum Verhältnis zwischen § 48 (L)VwVfG und § 49 (L)VwVfG (analog) .....	906

## Bericht

<i>Christian Jasper</i> , Köln, Die Zukunft der Akkreditierung von Studiengängen – 12. Deutscher Hochschulrechtstag in Köln .....	911
---	-----

## Buchbesprechungen

<i>Armin Steinbach</i> , Rationale Gesetzgebung ( <i>Ulrich Karpen</i> ) .....	914
<i>Marie Ackermann</i> , Verwaltungshilfe zwischen Werkzeugtheorie und funktionaler Privatisierung ( <i>Thorsten Siegel</i> ) .....	916
<i>Alfred Funk/Klaus Ferdinand Gärditz/Ulf Pallme König</i> (Hrsg.), Auf dem Weg zu einem europäischen Wissenschaftsrecht? ( <i>Max-Emanuel Geis</i> ) .....	916

## Leitsätze

### Gerichte der Europäischen Union

641. <i>EuGH</i> , Urteil vom 6.9.2017 – C-643/15 – Slowakei/Rat – Europäische Flüchtlingsquoten .....	917
642. <i>EuGH</i> , Urteil vom 7.9.2017 – C-174/16 – H. – Erfolgreiche Probezeit wegen Elternurlaubs .....	918
643. <i>EuGH</i> , Urteil vom 13.9.2017 – C-111/16 – Fidenato u. a. – Einzelstaatliches Verbot von genetisch verändertem Mais .....	918

### Verfassungsgerichte

644. <i>BVerfG</i> , Beschluss vom 19.7.2017 – 2 BvR 2003/14 – Zwangsbehandlung im Rahmen der öffentlich-rechtlichen Unterbringung .....	918
645. <i>BVerfG</i> ( <i>Kammer</i> ), Beschluss vom 1.8.2017 – 1 BvR 1910/12 – Versagung vorläufiger Leistungen für Kosten der Unterkunft und Heizung .....	918
646. <i>HessStGH</i> , Beschluss vom 9.8.2017 – P.St. 2609 – Effektiver Rechtsschutz; Berufungszulassung .....	919

### Verwaltungsgerichtsbarkeit

#### Abgabenrecht

647. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 27.6.2017 – 9 LA 35/16 – Erhebung von Hundesteuer .....	919
--	-----

#### Öffentliches Dienstrecht

648. <i>OVG Rheinl.-Pf.</i> , Beschluss vom 17.7.2017 – 2 B 11273/17.OVG – Hinausschieben des Ruhestands; Organisationsermessen .....	919
649. <i>OVG NRW</i> , Beschluss vom 21.7.2017 – 6 A 355/16 – Einstellung in das Beamtenverhältnis; Höchstaltersgrenze .....	919

#### Schul-, Hochschul- und sonstiges Kultusrecht; Prüfungsrecht

650. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 21.6.2017 – 6 C 3.16 – Entziehung des Doktorgrades; Täuschung über Beachtung grundlegender wissenschaftlicher Pflichten; Gebot der Eigenständigkeit der Dissertation .....	919
651. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 21.6.2017 – 6 C 4.16 – Entziehung des Doktorgrades wegen nachträglichen wissenschaftsrelevanten Fehlverhaltens .....	920
652. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 21.6.2017 – 6 C 43.16 – Zuerkennung der staatlichen Bezeichnung Diplombetriebswirtin (FH) auf der Grundlage des Einigungsvertrages .....	920
653. <i>HambOVG</i> , Urteil vom 27.7.2017 – 3 Bf 128/15 – Gerichtliche Kontrolle einer Gesamtprüfungsentscheidung .....	920

## Kommunalrecht

654. *HessVGH*, Beschluss vom 11.7.2017 – 8 B 1144/17 – Abwehr einer Äußerung im Facebook-Account eines Bürgermeisters ..... 920

## Wirtschafts- und Gewerberecht; Berufsrecht

655. *BVerwG*, NK-Urteil vom 17.5.2017 – 8 CN 1.16 – Normenkontrolle einer Rechtsverordnung zur Ladenöffnung an einem Sonntag ..... 920
656. *OVG NRW*, Urteil vom 14.6.2017 – 4 A 1958/14 – Anerkennung als Prüfsachverständiger ..... 921
657. *SächsOVG*, Urteil vom 15.6.2017 – 3 A 358/16 – Eintragung in die Handwerksrolle von Amts wegen; bevollmächtigter Bezirksschornsteinfeger ..... 921

## Gesundheits- und Lebensmittelrecht

658. *NdsOVG*, Beschluss vom 2.8.2017 – 13 ME 122/17 – Verbot der Ausgabe von „BonusBons“ bei der ausschließlichen Einlösung eines Rezeptes über verschreibungspflichtige Arzneimittel ..... 921

## Datenschutz-, Informations- und Medienrecht

659. *BVerwG*, Urteil vom 31.5.2017 – 6 C 10.15 – Jugendmedienschutz; Nichtvorlagefähigkeit einer Sendung ..... 921
660. *VGH BW*, Beschluss vom 4.8.2017 – 1 S 1307/17 – Medieninformation der Staatsanwaltschaft ..... 921

## Boden- und Landwirtschaftsrecht

661. *VGH BW*, Urteil vom 20.6.2017 – 10 S 739/16 – Grünlandumbruchverbot; landwirtschaftsrechtliche Wiederherstellungsanordnung ..... 922

## Bau- und Planungsrecht

662. *BVerwG*, Urteil vom 22.6.2017 – 4 A 18.16 – Planfeststellung einer Höchstspannungsfreileitung ..... 922
663. *BVerwG*, Urteil vom 27.6.2017 – 4 C 3.16 – Ferkelaufzuchtstall; landwirtschaftliche Geruchsimmissionen ..... 922
664. *HessVGH*, NK-Urteil vom 18.5.2017 – 4 C 2399/15.N – Bebauungsplan; Bekanntmachung von Ausgleichsflächen ..... 922
665. *NdsOVG*, Urteil vom 15.6.2017 – 1 LC 17/16 – Ausschluss gewerblicher Tierhaltung im Außenbereich durch Bebauungsplan ..... 922
666. *VGH BW*, Urteil vom 4.7.2017 – 5 S 1867/15 – Bauleitplanersetzender städtebaulicher Vertrag ..... 922
667. *VGH BW*, Beschluss vom 24.7.2017 – 5 S 2393/16 – Mischgebiet; Spielhalle; Trading-down-Effekt ..... 922
668. *VGH BW*, Beschluss vom 3.8.2017 – 5 S 1030/17 – Bauplanungsrechtliche Einordnung einer Monteurunterkunft ..... 923

## Naturschutz- und Umweltrecht

669. *OVG NRW*, Beschluss vom 9.6.2017 – 8 B 1264/16 – Windenergieanlage; naturschutzrechtliche Befreiung ..... 923

## Straßen-, Wege- und Verkehrsrecht

670. *HessVGH*, Beschluss vom 28.6.2017 – 9 A 1699/13.Z – Flugverbot für mit Vulkanasche kontaminierte Lufträume ..... 923
671. *VGH BW*, Beschluss vom 18.7.2017 – 10 S 1216/17 – Umtausch eines gefälschten Führerscheins eines Drittstaates in EU-Fahrerlaubnis ..... 923
672. *NdsOVG*, Beschluss vom 11.8.2017 – 12 ME 169/17 – Widerruf der Fahrerlaubnis eines Fahranfängers ..... 923

## Ausländer- und Staatsangehörigkeitsrecht

673. *BVerwG*, Urteil vom 25.7.2017 – 1 C 10.17 – Durchentscheiden bei fehlendem Ausspruch zu Abschiebungsverboten ..... 923
674. *HessVGH*, Urteil vom 6.6.2017 – 3 A 3040/16.A – Rückkehrgefährdung syrischer Wehrdienstentzieher ..... 923
675. *NdsOVG*, Beschluss vom 16.8.2017 – 13 ME 173/17 – Anordnung einer aufenthaltsrechtlichen Meldepflicht ..... 924

## Sonstiges Verwaltungsrecht

676. *HessVGH*, Urteil vom 20.7.2017 – 5 A 911/16 – Zum Feuerwehrdienst zählende Aufgaben ..... 924

## Gerichtsverfahrensrecht

677. *BayVGH*, Beschluss vom 8.8.2017 – 14 C 17.559 – Rechtsanwaltsvergütung nach Trennung von Verfahren ..... 924

## BGH und andere ordentliche Gerichte

678. *BGH*, Beschluss vom 27.4.2017 – I ZB 91/16 – Beitreibung von Rundfunkbeiträgen im Wege der Verwaltungsvollstreckung ..... 924
679. *BGH*, Urteil vom 11.5.2017 – III ZR92/16 – Grobe Vernachlässigung einer besonderen Berufs- oder Organisationspflicht ..... 924
680. *BGH*, Urteil vom 1.6.2017 – VII ZR 49/16 – Organschaftliche Vertretungsmacht eines Bürgermeisters ..... 924



# VerwArchiv

## VERWALTUNGSARCHIV

D3-Z140

ZEITSCHRIFT FÜR VERWALTUNGSLEHRE, VERWALTUNGSRECHT UND VERWALTUNGSPOLITIK

### HERAUSGEBER

Prof. Dr. Arthur Benz  
Prof. Dr. Siegfried Broß  
Prof. Dr. Max-Emanuel Geis  
Prof. Dr. Thomas Groß  
Prof. Dr. Annette Guckelberger  
Prof. Dr. Elke Gurlit  
Prof. Dr. Norbert Kämper  
Prof. Dr. Dr. Klaus König  
Prof. Dr. Hans-Werner Laubinger  
Prof. Dr. Wolf-Rüdiger Schenke  
Prof. Dr. Sabine Schlacke  
Prof. Dr. Utz Schliesky  
Prof. Dr. Thorsten Siegel  
Prof. Dr. Indra Spiecker  
gen. Döhmman  
Dr. Peter Wysk  
Prof. Dr. Jan Ziekow



Heft 4  
November 2017  
Seiten 467 – 614  
108. Jahrgang  
Art.-Nr. 56364704  
PVSt 48318

# 4

### AUS DEM INHALT

### AUFSÄTZE

#### Bogumil/Hafner/Kastilan

Verwaltungshandeln in der Flüchtlingspolitik –  
Vollzugsprobleme und Optimierungsvorschläge für  
den Bereich der kommunalen Integration · S. 467

#### Lee

Pfadabhängigkeit oder Pfadkreation für das allgemeine  
Verwaltungsvertragsrecht in Taiwan? · S. 489

#### Pudelka/Deppe

Allgemeines Verwaltungsrecht in Zentralasien in der  
Entwicklung · S. 519

#### Ludwig

Modernisierung des BBergG · S. 559

#### Penz

Der Ausschluss der Presse von Parteitag – Medienöffentlichkeit  
in der Parteiendemokratie · S. 584

Carl Heymanns Verlag