

# EuZA Europäische Zeitschrift für Arbeitsrecht

EJLL European Journal of Labour Law

1/2018

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

DB-Z260

*Felix Hartmann:*  
Zehn Jahre Viking u  
eines funktionalen A

*Martina Benecke:*  
Der Citoyen als Travailleur – Recht als Schutzzone 3

*Sudabeh Kamanabrou:*  
Rechtsmissbrauch im europäischen Arbeitsrecht 18

*Achim Seifert:*  
Veränderungen der Regelungstechniken im Arbeitsrecht der EU  
– Einige Überlegungen zum aktuellen Zustand des europäischen  
Arbeitsrechts 51

*Karin Spelge:*  
Die Massentlassungsrichtlinie – Vom Schattendasein zum Hot  
Spot des Kündigungsschutzrechts 67

*Florian Rödl:*  
Wichtige Einsichten: Territorialanknüpfung des Arbeitsrechts und  
allseitige Kollisionsnormen mit Unionsrecht vereinbar 88

*Landesbericht* 122

*Buchbesprechungen* 132

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

Verlag C.H. BECK



# NZA

# Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht

Zweiwochenschrift für die betriebliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Jobst-Hubertus Bauer

Dr. Susanne Clemenz

Prof. Dr. Johannes Peter Francken

Edith Gräfl

Prof. Dr. Matthias Jacobs

Dr. Thomas Klebe

Prof. Dr. Eckhard Krefel

Prof. Dr. Mark Lembke

Maria Britta Loskamp

Prof. Dr. Stefan Lunk

Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis

Prof. Dr. Reinhard Richardi

Ingrid Schmidt

Prof. Dr. Klaus Schmidt

Prof. Dr. Jens Schubert

Prof. Dr. Achim Schunder

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

Mit Blick ins Sozialrecht



C.H. BECK

## 2/2018

25. Januar 2018

35. Jahrgang S. 65–128

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z 242

### Aus dem Inhalt

R. Schwarze

Innerbetriebliche Schadensregulierung bei mitwirkenden  
privaten Schadensursachen 65

O. Deinert

Illegale Ausländerbeschäftigung 71

D. Klocke

Die vorläufige Leistungspflicht nach § 98 VI 2 ArbGG 77

J. Hempel

Die Anrufungsfrist (§ 61 I MVG.EKD) – Ein Problem  
des kirchengerichtlichen Mitarbeitervertretungsverfahrens 81

D. Hlava/J. Heuschmid

Verfahren vor dem EuGH 86

EuGH

Anspruch auf Sonderurlaub für befristet Beschäftigte –  
Diskriminierung 97

BAG

Intransparenz einer arbeitsvertraglichen Vertrags-  
strafenregelung 100

BAG

Einsichtsrecht des örtlichen Betriebsrats in unter-  
nehmensweite Bruttoentgeltlisten 108

BAG

Mitbestimmung des Betriebsrats bei der Abgeltung  
von Überstunden und Freizeitansprüchen 115

BGH

Keine Unpfändbarkeit des Befreiungsanspruchs des  
Betriebsrats gegen den Arbeitgeber aus § 40 I BetrVG 126



4550201802



## FACHZEITSCHRIFT DER ÖSTERREICHISCHEN SOZIALVERSICHERUNG

### Liebe Leserinnen und Leser!

Die erste Ausgabe im neuen Jahr setzt wiederum einen thematischen Schwerpunkt. Fragen, Entwicklungen und Probleme ärztlichen Handelns – sei es die medizinische Behandlung oder die Ärztehonorierung – stehen im Zentrum dieses Heftes.

Zu Anwendungen von e-Health-Services wurde bei einem Workshop



im Spätherbst diskutiert, der in den Räumen des Hauptverbandes stattfand und wobei auch der Frage nachgegangen wurde, ob und inwieweit die bereits vorliegenden Methoden des Health Technology Assessments (HTA) zur Evidenzbewertung von e-Health-Anwendungen verwendet werden können.

Seit nunmehr zehn Jahren wird der Fehlzeitenreport der interessierten Öffentlichkeit präsentiert und auch im Jahr 2017 wurde do-

kumentiert, dass sich der langjährige Trend zur Verringerung der Krankenstände aber auch der zur Verkürzung der Dauer der Krankenstände fortsetzt, wie die Zahlen der Jahre 2015 und 2016 nachweisen.

Im Haus der Musik fand ebenfalls im November 2017 das 11. CCIV-Symposium statt, das von der WGKK ausgerichtet wird und sich mit der Primärversorgung befasste. Dabei wurde sowohl die interdisziplinäre Zusammenarbeit betont wie auch die immer weiter sich verbreitende Einsicht postuliert, dass im Bereich der Primärversorgung ein Übergang von vertikalen zu horizontalen Strukturen stattfindet.

Mag. Reinhard Jung und Tony Meinert (beide Hauptverband) erläutern in ihrem Fachbeitrag die Frage der Honorierung ärztlicher Leistungen im niedergelassenen Bereich. Dabei werden verschiedene Modelle der Pauschalhonorierung erläutert (Fall-, Kopf- bzw. Kontaktpauschale) und auf Risikoadjustierung bei den Vorschlägen zu Lösungen gesetzt. Das bedeutet das Verwenden von Daten auf Patientenebene, um die Varianz von Gesundheitsausgaben und Inanspruchnahmen vorherzusagen.

Dr. Timo Fischer und Mag. Matthias Schauppenlehner (beide Hauptverband) fügen in ihrem Beitrag eine Bilanz der vor fünf Jahren begonnenen Gesundheitsreform (2013) hinzu und betrachten die bisherige Entwicklung im Bereich der Primärversorgung, nachdem Österreich zuvor im europäischen Vergleich denkbar schlecht abschnitt. Die Autoren befinden, dass – nicht zuletzt durch das PrimVG 2017 – wir überwiegend auf einem guten Weg sind, auch wenn es noch weiterer Evaluierungen bedarf.



### Impressum

Soziale Sicherheit, 71. Jahrgang • Fachzeitschrift für die Sozialversicherung, hrsg. gem. § 31 Abs. 3 Z. 7 ASVG • ISSN 0038-6065 • Medieninhaber und Verleger: Hauptverband der österreichischen Sozialversicherungsträger • Redaktion: Mag. Bernhard Würzer; 1030 Wien, Kurdmännngasse 21; E-Mail: presse@sozialversicherung.at; Tel.: (01) 71 1 32-11 20 D; • Fotos: Cover: Nik Frey - Fotolia.com, Innen: Archiv „Soziale Sicherheit“, istockphoto.com, Fotolia.com • Cover-Layout & Innenentwurf: Manfred Fürst (www.manfredfuerst.at) Layout und Produktion: Atelier Meinhard Heim, 1020 Wien • Hersteller: Gutenberg-Werberg GmbH, Anastasius-Grün Straße 6, 4020 Linz • Abonnementpreis € 28,00 jährlich inkl. 10 % MwSt. und Inlandsporto; Ausland: zuzüglich Porto • Für namentlich gezeichnete Artikel trägt der Autor die Verantwortung, sie müssen nicht mit der Meinung des Hauptverbandes übereinstimmen. • Es wird darauf verwiesen, dass alle Angaben in dieser Fachzeitschrift trotz sorgfältiger Bearbeitung ohne Gewähr erfolgen und eine Haftung des Verlages oder Autors ausgeschlossen ist. Mit der Einreichung seines Manuskriptes räumt der Autor

### Nr. 1, herausgegeben im Jänner 2018



### Aktuell

- 2 e-Health-Anwendungen und deren Evidenzbewertung  
*Nikoletta Malbaski,  
Evelyn Angerer-Mitteramskogler*
- 3 Leserbrief  
Bitte keinen zentralistischen Kassenmoloch!  
*Fritz Baumgartner*
- 4 Zehn Jahre österreichischer Fehlzeitenreport  
*Mag. Martin Block*
- 7 11. CCIV-Symposium  
Primärversorgung – Wegbereiter für den integrierten Versorgungsansatz  
*Kerstin Schütze*

### Fachbeiträge

- 10 Pauschalhonorierung. Ein Risiko?  
Möglichkeiten zur Weiterentwicklung von Honorierungsmodellen für den niedergelassenen Bereich  
*Mag. Reinhard Jung, Tony Meinert*
- 22 Die Stärkung der Primärversorgung in Österreich – ein erster Zwischenstand  
*Dr. Timo Fischer, Mag. Matthias Schauppenlehner*

### Information

- 33 Zahnärztliches Symposium  
„Vom Kind zum Greis – Zahnheilkunde von 0 bis 100“  
*Mag. Christian Boukal*

### Jahresrückblick

- 39 Inhalt 2017

Soweit in diesem Heft personenbezogene Bezeichnungen nur in männlicher Form angeführt sind, beziehen sie sich auf Frauen und Männer in gleicher Weise. Bei der Bezeichnung bestimmter Personen oder Personengruppen wird die jeweils geschlechtsspezifische Form verwendet.

dem Verlag für den Fall der Annahme das übertragbare, zeitlich und örtlich unbeschränkte ausschließliche Werknutzungsrecht (§ 24 UrhG) der Veröffentlichung in dieser Zeitschrift ein, einschließlich des Rechtes der Vervielfältigung in jedem technischen Verfahren (Druck, Mikrofilm und so weiter) und der Verbreitung (Verlagsrecht) sowie der Verwertung durch Datenbanken oder ähnliche Einrichtungen, des Rechtes der Vervielfältigung auf Datenträgern jeder Art, der Speicherung in und der Ausgabe durch Datenbanken, der Verbreitung von Vervielfältigungsstücken an die Benutzer, der Sendung (§ 17 UrhG), der sonstigen öffentlichen Wiedergabe (§ 18 UrhG) sowie der öffentlichen Zurverfügungstellung, insbesondere über das Internet (§ 18a UrhG). Gemäß § 36 Abs. 2 UrhG erlischt die Ausschließlichkeit des eingeräumten Verlagsrechtes mit Ablauf des dem Erscheinen des Beitrages folgenden Kalenderjahres; dies gilt für die Verwertung durch Datenbanken nicht.

## IN ALLER KÜRZE

2

## THEMA

### Birgit Vogt-Majarek/Klara Bothe/Sascha Springer: Restrukturierungen aus Sicht der arbeitsrechtlichen Praxis (Teil 1)

3

Zur Bewältigung technologischer oder wirtschaftlicher Veränderungen im Betrieb setzen Unternehmen häufig auf Restrukturierungsmaßnahmen zur Verbesserung ihrer betrieblichen Leistung und Effizienz. Der zweiteilige Beitrag von Mag. Birgit Vogt-Majarek, Dipl.Jur Klara Bothe, LL.M. und Mag. Sascha Springer zeigt mögliche arbeitsrechtliche Fallen auf, die im Rahmen von Restrukturierungen lauern können, und gibt Tipps, was für eine rasche und unkomplizierte Abwicklung möglicher Maßnahmen zu beachten ist. Der erste Teil widmet sich dabei der richtigen Planung von Restrukturierungsmaßnahmen, dem Mitwirkungsrecht des Betriebsrates sowie den Möglichkeiten zum Personalabbau.

## RECHTSPRECHUNG

### » ARBEITSRECHT

Entgeltfortzahlung bei Dienstfreistellung: Keine Neutralisierung von Nichtleistungszeiten	9
Arbeitsunfähigkeit: Keine Entgeltfortzahlung nach § 1155 ABGB	10
Abfertigung Alt: durchgehendes Dienstverhältnis?	10
Berücksichtigung einer „Einmalzahlung“ bei der Abfertigung Alt	11
Bemessungsgrundlage für Beendigungsansprüche einer Hausbesorgerin	12
Beginn von Verfolgungs- und Strafbarkeitsverjährung bei Lohndumping	13
LSD-BG: Unzulässige Beschlagnahme eines Kfz „zur Sicherung der Strafe des Verfalls“	13

### » SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

Eingeschränkte Beitragshaftung für Vertreter von Personengesellschaften	14
---	----

### » STEUERRECHT

Entgeltlicher Verzicht auf eine Option zum Erwerb eines Geschäftsanteils – Steuerpflicht	16
Diebstahl durch vertretungsbefugten Gesellschafter	17
Herabsetzung von Säumniszuschlägen bei einmaliger Versäumung einer Frist	18
Fälschliche Auszahlung einer Abfertigung – verdeckte Gewinnausschüttung	18

## ARTIKELRUNDSCHAU

20

## IMPRESSUM

19



## In dieser Ausgabe:

### • ZInsO-Aufsätze

**Vergütungsrecht in der Insolvenzpraxis: Die Regelung des § 1 Abs. 2**

**InsVV ist wichtig** (S. 141)

*von Richter am Amtsgericht Dr. Thorsten Graeber, Potsdam*

**Die Vergütung des vorläufigen Sachwalters nach der Entscheidung des BGH**

**vom 21.7.2016 – Roma locuta, causa finita für Altvergütungen?** (S. 147)

*von Rechtsanwalt/Fachanwalt für Insolvenzrecht Dr. Sven Kirchner, Berlin,  
und Rechtsanwalt/Fachanwalt für Insolvenz-, Steuer-, Handels- und  
Gesellschaftsrecht Dr. Daniel Wozniak, Nürnberg/München*

**Wie weit geht die Freigabe des Wohnmietvertrags?** (S. 155)

*von Harald Heinze, Berlin/Leipzig* (S. 155)

### • ZInsO-Rechtsprechungsreport

**Zur Unpfändbarkeit des angesparten Kapitals eines Altersvorsorgevertrags** (S. 162)

*BGH, Versäumnisurt. v. 16. 11. 2017 – IX ZR 21/17*

**Internationale Zuständigkeit für eine Gesellschaft österreichischen Rechts; Eröffnungs-**  
**beschluss (NIKI IV)** (S. 164)

*Landesgericht Korneuburg (Österreich), Urt. v. 12. 1. 2018 – 36 S 5/18d – 3*

**Internationale Zuständigkeit; hohe Anforderungen an die Widerlegung des COMI am Sitz**  
**der Gesellschaft (NIKI III)** (S. 168)

*LG Berlin, Beschl. v. 8. 1. 2018 – 84 T 2/18*

**Keine Änderung der Rechtsprechung zu Inkongruenz in kritischer Zeit durch die Novellierung**  
**des Insolvenzanfechtungsrechts** (S. 171)

*LAG Hessen, Urt. v. 15. 8. 2017 – 15 Sa 1135/16*

**Feststellungslast für offensichtliche Masselosigkeit im Zeitpunkt der Betriebseinstellung beim**  
**Insolvenzgeldantragsteller** (S. 172)

*LSG Bayern, Urt. v. 25. 10. 2017 – L 10 AL 36/17*

**Wirksamkeit der Bestellung eines Abschlussprüfers durch eine später in Insolvenz gefallene**  
**Gesellschaft** (S. 175)

*OLG Karlsruhe, Beschl. v. 4. 5. 2017 – 14 W 21/17 (Wx)*

**Fehlende Prozessführungsbefugnis für Quotenverringerungsschaden und Verjährung des**  
**Anspruchs auf Erstattung von Zahlungen nach Insolvenzreife** (S. 177)

*OLG München, Urt. v. 18. 5. 2017 – 23 U 5003/16*

**Befugnis des Liquidators einer aufgelösten KG zur Einziehung noch ausstehender**  
**Einlagen** (S. 202)

*OLG Saarbrücken, Urt. v. 29. 3. 2017 – 1 U 82/16*

**Anordnungs- und Aufhebungsvoraussetzungen für eine Eigenverwaltung** (S. 193)

*AG Bremen, Beschl. v. 21. 12. 2017 – 513 IN 16/17*

**Wirtschaftlich gruppenübergreifende Gleichbehandlung von Gläubigern gleichen Rangs**  
**mit planmäßiger Befriedigungsquote** (S. 195)

*AG Köln, Beschl. v. 14. 11. 2017 – 73 IN 173/15*



DB-Z 325



Michael Bretz

RA Dr. Christian Brünkmans

RA Dr. Jan de Weerth

Prof. Dr. Ulrich Foerste

RA Dr. Michael C. Frege

RiAG Frank Frind

RiBGH Prof. Dr. Markus Gehrlein

Prof. Dr. Hugo Grote

RA Dr. Andreas Henkel

WP/StB Michael Hermanns

Prof. Dr. Heribert Hirte

RiAG Martin Horstkotte

Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber

RA Peter J. Hütten

RA Dr. Karen Kuder

RA Dr. Norbert Küpper

RiAG Dr. Peter Laroche

Prof. Dr. Wolfgang Marotzke

PD Dr. Sebastian Mock

RA Dr. Patrick Mückel

Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser

RA Dr. Manfred Obermüller

Vors. RiOLG Dr. Dietmar Onusseit

RA Prof. Dr. Klaus Pannen

RiBGH Prof. Dr. Gerhard Pape

RA Dr. Christoph Poertzgen

RA Stephan Ries

Prof. Dr. Thomas Rönna

Prof. Dr. Jessica Schmidt

RiBGH a.D. Prof. Dr. Lutz Strohn

RiBGH a.D. Gerhard Vill

OSTa Raimund Weyand

### Schriftleiter:

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer

D3-Z325

**Inhaltsverzeichnis****ZInsO-Aktuell****ZInsO-Beihefter: Insolvenzreport 4/2018****ZInsO-Aufsätze**

<b>Vergütungsrecht in der Insolvenzpraxis: Die Regelung des § 1 Abs. 2 InsVV ist nichtig</b> .....	141
<i>von Richter am Amtsgericht Dr. Thorsten Graeber, Potsdam</i>	
<b>Die Vergütung des vorläufigen Sachwalters nach der Entscheidung des BGH vom 21.7.2016 – Roma locuta, causa finita für Altvergütungen?</b> .....	147
<i>von Rechtsanwalt/Fachanwalt für Insolvenzrecht Dr. Sven Kirchner, Berlin, und Rechtsanwalt/Fachanwalt für Insolvenz-, Steuer-, Handels- und Gesellschaftsrecht Dr. Daniel Wozniak, Nürnberg/München</i>	
<b>Wie weit geht die Freigabe des Wohnmietvertrags?</b> .....	155
<i>von Harald Heinze, Berlin/Leipzig</i>	

**ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport**

In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts .....	161
--	-----

**ZInsO-Rechtsprechungsreport****Entscheidungsreport**• **Insolvenzrecht**

<b>Zur Unpfändbarkeit des angesparten Kapitals eines Altersvorsorgevertrags</b> .....	162
<i>BGH, Versäumnisurt. v. 16. 11. 2017 – IX ZR 21/17</i>	
<b>Internationale Zuständigkeit für eine Gesellschaft österreichischen Rechts; Eröffnungsbeschluss (NIKI IV)</b> .....	164
<i>Landesgericht Korneuburg (Österreich), Urt. v. 12. 1. 2018 – 36 S 5/18d – 3</i>	
<b>Internationale Zuständigkeit; hohe Anforderungen an die Widerlegung des COMI am Sitz der Gesellschaft (NIKI III)</b> .....	168
<i>LG Berlin, Beschl. v. 8. 1. 2018 – 84 T 2/18</i>	
<b>Keine Änderung der Rechtsprechung zu Inkongruenz in kritischer Zeit durch die Novellierung des Insolvenzanfechtungsrechts</b> .....	171
<i>LAG Hessen, Urt. v. 15. 8. 2017 – 15 Sa 1135/16</i>	
<b>Feststellungslast für offensichtliche Masselosigkeit im Zeitpunkt der Betriebseinstellung beim Insolvenzantragsteller</b> .....	172
<i>LSG Bayern, Urt. v. 25. 10. 2017 – L 10 AL 36/17</i>	
<b>Wirksamkeit der Bestellung eines Abschlussprüfers durch eine später in Insolvenz gefallene Gesellschaft</b> .....	175
<i>OLG Karlsruhe, Beschl. v. 4. 5. 2017 – 14 W 21/17 (Wx)</i>	
<b>Fehlende Prozessführungsbefugnis für Quotenverringerungsschaden und Verjährung des Anspruchs auf Erstattung von Zahlungen nach Insolvenzreife</b> .....	177
<i>OLG München, Urt. v. 18. 5. 2017 – 23 U 5003/16</i>	
<b>Jährliche Weihnachtssonderzahlung unterliegt unpfändbarem Bezügebestandteil</b> .....	179
<i>OVG Berlin-Brandenburg, Urt. v. 7. 9. 2017 – 4 B 20.15</i>	
<b>Umsatzsteuer als Masseschulden bei verschwiegener (freiberuflicher) Tätigkeit des Insolvenzschuldners</b> .....	184
<i>FG Köln, Urt. v. 11. 10. 2017 – 9 K 3566/14</i>	
<b>Aussetzung der Vollziehung: Haftung; Fehlendes Rechtsschutzinteresse mit Eröffnung des Insolvenzverfahrens</b> .....	191
<i>FG Niedersachsen, Beschl. v. 4. 10. 2017 – 14 V 65/17</i>	
<b>Anordnungs- und Aufhebungsvoraussetzungen für eine Eigenverwaltung</b> .....	193
<i>AG Bremen, Beschl. v. 21. 12. 2017 – 513 IN 16/17</i>	

**Wirtschaftlich gruppenübergreifende Gleichbehandlung von Gläubigern gleichen Rangs mit planmäßiger Befriedigungsquote** ..... 195  
*AG Köln, Beschl. v. 14. 11. 2017 – 73 IN 173/15*

• **Gesellschaftsinsolvenzrecht**

**Vorlage zur Vorabentscheidung; Geistiges Eigentum; Unionsmarke; Internationale Zuständigkeit; Verletzungsklage gegen eine Gesellschaft mit Sitz in einem Drittstaat; Einzelgesellschaft mit Sitz im Mitgliedstaat des angerufenen Gerichts; Begriff „Niederlassung“** ..... 198  
*EuGH, Urt. v. 18. 5. 2017 – Rs. C-617/15*

**Befugnis des Liquidators einer aufgelösten KG zur Einziehung noch ausstehender Einlagen** ..... 202  
*OLG Saarbrücken, Urt. v. 29. 3. 2017 – 1 U 82/16*

• **Arbeits- und Sozialrecht**

**Lebensalter als Kriterium der Sozialauswahl bei fristgerechten Kündigungen; Bezug der Regelaltersrente als Einschränkung bei der sozialen Auswahl bei ordentlichen Kündigungen; Bezug der Regelaltersrente und Verlust des Arbeitsplatzes** ..... 208  
*BAG, Urt. v. 27. 4. 2017 – 2 AZR 67/16*

• **Insolvenzsteuerrecht**

**Insolvenzbedingter Ausfall einer privaten Darlehensforderung als Verlust bei den Einkünften aus Kapitalvermögen** ... 212  
*BFH, Urt. v. 24. 10. 2017 – VIII R 13/15*

• **Verfahrensrecht**

**(Keine) Internationale gerichtliche insolvenzrechtliche Annexzuständigkeit für Haftungsklage wegen unlauteren Wettbewerbs** ..... 214  
*EuGH, Urt. v. 9. 11. 2017 – Rs. C-641/16 (Cour de Cassation/Kassationsgerichtshof, Frankreich – „Tinkers France/ Tinkers Maschienenbau GmbH gegen Expert France“)*

**Vollstreckungsabwehrklage und Zwangsgeldbeschluss, Rechtskrafterstreckung** ..... 216  
*BGH, Urt. v. 13. 7. 2017 – I ZR 64/16*

**HERAUSGEBER**

**Herausgeber:**

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

**Schriftleitung:**

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer

**Gründungsherausgeber:**

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

**Urheber- und Verlagsrechte:**

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

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

**IMPRESSUM**

Wolters Kluwer Deutschland GmbH  
Carl Heymanns Verlag  
Luxemburger Str. 449, 50939 Köln  
http://www.insolvenzrecht.jurion.de

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

**Erscheinungsweise:** wöchentlich

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

E-Mail: Janosch.Kleibrink@wolterskluwer.com

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

E-Mail: anzeigen@wolterskluwer.com

**Schriftleiter:** Rechtsanwalt Prof. Dr. iur. Hans Haarmeyer  
E-Mail: hans.haarmeyer@t-online.de

Manuskripte erbeten an den Schriftleiter

**Redaktion:** Anke Losch, Nikola Höltker, Kathrin Gehrlin  
Luxemburger Str. 449, 50939 Köln

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

E-Mail: ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com

**Bezugspreis zzgl. Versandkosten**

(monatlich im Voraus): € 62,40

Preis für das Einzelheft: € 27,00

**Kündigungsfrist:**

6 Wochen zum Ende des Bezugsjahres

**Herstellung:** Williams Lea & Tag GmbH, München

## In dieser Ausgabe:

### • ZInsO-Editorial

Dr. Peter Laroche neuer Vorsitzender des Kölner Arbeitskreises (S. 73)

### • ZInsO-Aufsätze

Hinzuziehung von Hilfspersonen im Eröffnungsverfahren (S. 73)

von Richter am Amtsgericht Dr. Daniel Blankenburg, Hannover

Anforderungen an Sanierungskonzepte nach IDW ES 6 – kommt jetzt die von der Praxis geforderte Lightversion? (S. 80)

von Wirtschaftsprüfer/Steuerberater/Dipl.-Kfm. Christoph Hillebrand, Köln

### • ZInsO-Rechtsprechungsreport

Zum verpflichtenden Inhalt öffentlicher Bekanntmachungen über Vergütungsfestsetzungen in Insolvenzverfahren (S. 135)

BGH, Beschl. v. 14. 12. 2017 – IX ZB 65/16

m. Anm. Haarmeyer

Internationale Zuständigkeit für eine Gesellschaft nach österreichischem Recht (NIKI II); maßgebliche Faktoren für einen vom Gesellschaftssitz abweichenden COMI; Nichtabhilfebeschluss (S. 111)

AG, Charlottenburg, Nichtabhilfebeschl. v. 4. 1. 2018 – 36n IN 6433/17

Zulässige Einrede der Insolvenzschuldnerin als Bürgin auf ein vergleichsweise abgeschlossenes Stillhalteabkommen mit der Hauptschuldnerin (S. 83)

BGH, Urt. v. 28. 11. 2017 – XI ZR 211/16

Grundsätzliche Unpfändbarkeit des Anspruchs eines Betriebsrats auf Kostentragung gegenüber dem Arbeitgeber (S. 92)

BGH, Beschl. v. 8. 11. 2017 – VII ZB 9/15

Steuerrechtliche Haftung eines Geschäftsführers auch bei Insolvenzantrag (S. 100)

BFH, Urt. v. 26. 9. 2017 – VII R 40/16

Insolvenzanfechtung bei Ratenzahlungsvereinbarung mit Gerichtsvollzieher (S. 103)

BAG, Urt. v. 20. 9. 2017 – 6 AZR 58/16

Keine Bewilligung von PKH im Insolvenzverfahren bei fehlendem Nutzen der Rechtsverfolgung (S. 106)

OVG Hamburg, Beschl. v. 6. 12. 2017 – 3 Bf 222/17



Michael Bretz

RA Dr. Christian Brünkmans

RA Dr. Jan de Weerth

Prof. Dr. Ulrich Foerste

RA Dr. Michael C. Frege

RiAG Frank Frind

RiBGH Prof. Dr. Markus Gehrlein

Prof. Dr. Hugo Grote

RA Dr. Andreas Henkel

WP/StB Michael Hermanns

Prof. Dr. Heribert Hirte

RiAG Martin Horstkotte

Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber

RA Peter J. Hütten

RA Dr. Karen Kuder

RA Dr. Norbert Küpper

RiAG Dr. Peter Laroche

Prof. Dr. Wolfgang Marotzke

PD Dr. Sebastian Mock

RA Dr. Patrick Mückl

Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser

RA Dr. Manfred Obermüller

Vors. RiOLG Dr. Dietmar Onusseit

RA Prof. Dr. Klaus Pannen

RiBGH Prof. Dr. Gerhard Pape

RA Dr. Christoph Poertzgen

RA Stephan Ries

Prof. Dr. Thomas Rönnau

Prof. Dr. Jessica Schmidt

RiBGH a.D. Prof. Dr. Lutz Strohn

RiBGH a.D. Gerhard Vill

OSTA Raimund Weyand

### Schriftleiter:

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer



## Inhaltsverzeichnis

D3-Z325

## ZInsO-Aktuell

## ZInsO-Beihefter: Insolvenzreport 3/2018

## ZInsO-Editorial

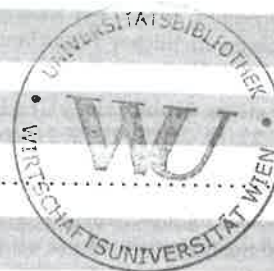
Dr. Peter Laroche neuer Vorsitzender des Kölner Arbeitskreises ..... 73

## ZInsO-Aufsätze

Hinzuziehung von Hilfspersonen im Eröffnungsverfahren ..... 73  
von Richter am Amtsgericht Dr. Daniel Blankenburg, HannoverAnforderungen an Sanierungskonzepte nach IDW ES 6 – kommt jetzt die von der Praxis geforderte Lightversion? ..... 80  
von Wirtschaftsprüfer/Steuerberater/Dipl.-Kfm. Christoph Hillebrand, Köln

## ZInsO-Rechtsprechungsreport

## Entscheidungsreport

• InsolvenzrechtVorenthalten und Veruntreuen von Arbeitsentgelt durch einen Taxiunternehmer aufgrund der Zahlung von Schwarzlöhnen an die Beschäftigten; Angabe der Höhe der zu zahlenden Arbeitsentgelte und des Beitragsatzes der jeweils zuständigen Krankenkasse für jeden Fälligkeitszeitpunkt ..... 82  
BGH, Beschl. v. 8. 2. 2017 – 2 StR 375/16Zulässige Einrede der Insolvenzschuldnerin als Bürgin auf ein vergleichsweise abgeschlossenes Stillhalteabkommen mit der Hauptschuldnerin ..... 83  
BGH, Urt. v. 28. 11. 2017 – XI ZR 211/16Kein Anspruch auf Schadensersatz gegen den steuerlichen Berater wegen pflichtwidriger Aufdeckung einer Steuerhinterziehung ..... 86  
BGH, Urt. v. 9. 11. 2017 – IX ZR 270/16Ausübung des Wahlrechts statt der Leistung einen Anspruch auf Schadensersatz geltend zu machen ..... 90  
BGH, Urt. v. 9. 11. 2017 – IX ZR 305/16Grundsätzliche Unpfändbarkeit des Anspruchs eines Betriebsrats auf Kostentragung gegenüber dem Arbeitgeber .... 92  
BGH, Beschl. v. 8. 11. 2017 – VII ZB 9/15Umwandlung des Befreiungsanspruchs des Befreiungsgläubigers in einen Zahlungsanspruch; Rückgriff auf die Mittel des Befreiungsschuldners für die Erfüllung der Drittforderung; Verjährungsfrist für den Befreiungsanspruch eines Treuhänders. .... 94  
BGH, Urt. v. 19. 10. 2017 – III ZR 495/16Anforderungen an den Nachweis der Zustimmung des Eigentümers zur Löschung einer Grundschuld ..... 98  
BGH, Beschl. v. 12. 10. 2017 – V ZB 131/16Steuerrechtliche Haftung eines Geschäftsführers auch bei Insolvenzantrag ..... 100  
BFH, Urt. v. 26. 9. 2017 – VII R 40/16Insolvenzanfechtung bei Ratenzahlungsvereinbarung mit Gerichtsvollzieher ..... 103  
BAG, Urt. v. 20. 9. 2017 – 6 AZR 58/16Keine Bewilligung von PKH im Insolvenzverfahren bei fehlendem Nutzen der Rechtsverfolgung ..... 106  
OVG Hamburg, Beschl. v. 6. 12. 2017 – 3 Bf 222/17Anfechtbare Rückführung privater Darlehen an Dritten als nahestehende Person ..... 107  
LG Krefeld, Urt. v. 8. 11. 2017 – 7 O 169/16Internationale Zuständigkeit für eine Gesellschaft nach österreichischem Recht (NIKI II); maßgebliche Faktoren für einen vom Gesellschaftssitz abweichenden COMI; Nichtabhilfebeschluss ..... 111  
AG, Charlottenburg, Nichtabhilfebeschl. v. 4. 1. 2018 – 36n IN 6433/17Beweis für die Echtheit der Unterschrift eines Insolvenzverwalters ..... 113  
AG Schöneberg, Urt. v. 12. 10. 2017 – 2 C 15/17  
m. Anm. Schiller

• <b><u>Gesellschaftsinsolvenzrecht</u></b>	
Vorlage zur Vorabentscheidung; Niederlassungsfreiheit; Grenzüberschreitende Umwandlung einer Gesellschaft; Verlegung des satzungsmäßigen Sitzes einer Gesellschaft ohne Verlegung des tatsächlichen Sitzes; Ablehnung der Löschung im Handelsregister; Nationale Regelung, die die Löschung im Handelsregister davon abhängig macht, dass die Gesellschaft am Ende eines Liquidationsverfahrens aufgelöst wird; Anwendungsbereich der Niederlassungsfreiheit; Beschränkung der Niederlassungsfreiheit; Schutz der Interessen der Gläubiger, der Minderheitsgesellschafter und der Arbeitnehmer; Bekämpfung missbräuchlicher Praktiken .....	114
<i>EuGH, Urt. v. 25. 10. 2017 – Rs. C-106/16</i>	
Bewertung der stillen Einlage eines Gesellschafters als darlehensgleiche Leistung .....	119
<i>BGH, Beschl. v. 23. 11. 2017 – IX ZR 218/16</i>	
Rechtsfolgen des Wiederauffüllens einer Einlage durch einen Kommanditisten .....	120
<i>BGH, Urt. v. 10. 10. 2017 – II ZR 353/15</i>	
• <b><u>Arbeits- und Sozialrecht</u></b>	
Vorlage zur Vorabentscheidung; Übergang von Unternehmen oder Betrieben; Wahrung von Ansprüchen der Arbeitnehmer; Pflicht zur Übernahme der Arbeitnehmer durch den Erwerber; Erbringung von Bewachungs- und Sicherheitsdienstleistungen durch ein Unternehmen; Ausschreibung; Vergabe des Auftrags an ein anderes Unternehmen; Keine Übernahme des Personals; Nationale Bestimmung, die den Verlust eines Kunden seitens eines Wirtschaftsteilnehmers mit der Vergabe der Dienstleistung an einen anderen Wirtschaftsteilnehmer vom Begriff des Unternehmens- oder Betriebsübergangs ausnimmt. ....	124
<i>EuGH, Urt. v. 19. 10. 2017 – Rs. C-200/16</i>	
Rückzahlung (auch) von Ausbildungsvergütung infolge Insolvenzanfechtung .....	127
<i>BAG, Urt. v. 26. 10. 2017 – 6 AZR 511/16</i>	
• <b><u>Verbraucherinsolvenz und Restschuldbefreiung</u></b>	
Aufrechnung mit Forderung aus unerlaubter Vorsatztat nach erteilter Restschuldbefreiung .....	131
<i>OLG München, (End-)Urt. v. 30. 11. 2017 – 23 U 1226/17</i>	
• <b><u>Verfahrensrecht</u></b>	
Wertfestsetzung nach dem wirtschaftlichen Wert .....	134
<i>BGH, Beschl. v. 14. 6. 2016 – IX ZR 72/14</i>	
• <b><u>Vergütungsrecht</u></b>	
Zum verpflichtenden Inhalt öffentlicher Bekanntmachungen über Vergütungsfestsetzungen in Insolvenzverfahren. ....	135
<i>BGH, Beschl. v. 14. 12. 2017 – IX ZB 65/16</i>	
<i>m. Anm. Haarmeyer</i>	

## HERAUSGEBER

### Herausgeber:

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

### Schriftleitung:

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer

### Gründungsherausgeber:

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

### Urheber- und Verlagsrechte:

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

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

## IMPRESSUM

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

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

**Erscheinungsweise:** wöchentlich

**Anzeigenverkauf:** Janosch Kleibrink

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

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

**Anzeigendisposition:** Karin Odening

Telefon (02 21) 9 43 73-77 60

E-Mail: [anzeigen@wolterskluwer.com](mailto:anzeigen@wolterskluwer.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 Höltker, Kathrin Gehrlein

Luxemburger Str. 449, 50939 Köln

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

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

**Bezugspreis zzgl. Versandkosten**

(monatlich im Voraus): € 62,40

Preis für das Einzelheft: € 27,00

**Kündigungsfrist:**

6 Wochen zum Ende des Bezugsjahres

**Herstellung:** Williams Lea & Tag GmbH, München

ISSN 1615-8032

# NVwZ

# Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z 135

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen  
Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Rüdiger Breuer

Prof. Dr. Martin Burgi

Prof. Dr. Christian Calliess

Dr. Josef Christ

Prof. Dr. Klaus-Peter Dolde

Dr. Frank Fellenberg

Dr. Andreas Heusch

Prof. Dr. Thomas Mayen

Prof. Dr. Hubert Meyer

Prof. Dr. Janbernd Oebbecke

Prof. Dr. Joachim Scherer

Dr. Heribert Schnitz

Prof. Dr. Friedrich Schoch

Dr. Thomas Schröder

Prof. Dr. Rudolf Streinz

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

Aus dem Inhalt

*Ch. Calliess*

Bausteine einer erneuerten Europäischen Union 1

*F. Schorkopf*

„Europas neue Ordnung“ – eine plurale Union 9

*F. Schoch*

Verfassungswidrige Organisation der Bundes-  
autobahnverwaltung 17

*M. Ludwigs/C. Friedmann*

Die Grundrechtsberechtigung staatlich beherrschter  
Unternehmen und juristischer Personen des öffent-  
lichen Rechts 22

*P. Wittmann*

Ausbildungsduldung und Beschäftigungserlaubnis  
für Staatsangehörige sicherer Herkunftsstaaten –  
aktuelle Rechtsfragen 28

*M. Drasdo*

Gewerberechtliche Neuregelungen für Makler und  
Wohnimmobilienverwalter 31

*EuGH*

Zuständigkeitsübergang wegen Ablaufs der Über-  
stellungsfrist im Dublin-Verfahren (Anm. *M. Pelzer*) 43

*BVerfG*

Parlamentarisches Frage- und Informationsrecht  
(Anm. *T. Poschmann*) 51

*BVerwG*

Freier Zugang zum Meeresstrand (Anm. *C. Franzius*) 73

*BVerwG*

Arzneimiteleigenschaft von lebenden Import-Blutegeln  
(Anm. *R.-G. Müller*) 83



## 1-2/2018

15. Januar 2018

37. Jahrgang S. 1–96



2750201801



# Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

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

1-2 2018

D3-Z135

## Inhalt

Zukunft Europas	<i>C. Calliess</i> , Bausteine einer erneuerten Europäischen Union – Auf der Suche nach dem europäischen Weg: Überlegungen im Lichte des Weißbuchs der Europäischen Kommission zur Zukunft Europas	1	
	<i>F. Schorkopf</i> , „Europas neue Ordnung“ – eine plurale Union – Auf der Suche nach dem europäischen Weg: Überlegungen zu den Szenarien der Europäischen Kommission zur Zukunft der EU	9	
Aufsätze	<i>F. Schoch</i> , Verfassungswidrige Organisation der Bundesautobahnverwaltung	17	
	<i>M. Ludwigs/C. Friedmann</i> , Die Grundrechtsberechtigung staatlich beherrschter Unternehmen und juristischer Personen des öffentlichen Rechts – Kontinuität oder Wandel der verfassungsrechtlichen Dogmatik?	22	
Kurze Beiträge	<i>P. Wittmann</i> , Ausbildungsduldung und Beschäftigungserlaubnis für Staatsangehörige sicherer Herkunftsstaaten – aktuelle Rechtsfragen	28	
	<i>M. Drasdo</i> , Gewerberechtliche Neuregelungen für Makler und Wohnimmobilienverwalter	31	
Zur Rechtsprechung	<i>J. M. Hoffmann</i> , Rechtsschutz gegen individualgerichtete Embargomaßnahmen im Vorabentscheidungsverfahren	34	
	<i>M. Lenk</i> , Lätet der BGH das Ende der Schwerpunkttheorie ein? – Zum Urteil des BGH vom 26.4.2017 – 2 StR 247/16 aus verwaltungsprozessualer Sicht	38	
Buchbesprechungen	<i>R. Zuck</i> , Das Recht der Verfassungsbeschwerde ( <i>C. Lenz</i> )	41	
	<i>F. Schorkopf</i> , Staat und Diversität ( <i>A. Heusch</i> )	42	
Rechtsprechung			
EuGH	25.10.17 – C-201/16	Zuständigkeitsübergang wegen Fristablaufs im Dublin-Verfahren	43
		Anm. <i>M. Pelzer</i>	45
EuGH	13. 9.17 – C-60/16	Dauer der Überstellungshaft im Dublin-Verfahren	46
EuGH	28. 3.17 – C-72/15	Zuständigkeit für die Überprüfung von Rechtsakten im GASP-Bereich (Ls.)	50
EuGH	9.11.17 – C-489/15	Überprüfung der Wegeentgelte im Eisenbahnverkehr (Ls.)	51
EuGH	26.10.17 – C-347/16	Beschränkung der Lizenznehmer für die Elektrizitätsübertragung (Ls.)	51
BVerfG	7.11.17 – 2 BvE 2/11	Parlamentarisches Frage- und Informationsrecht	51
		Anm. <i>T. Poschmann</i>	71
IV	NVwZ 2018, Heft 1-2		



BVerwG	13. 9.17-10 C 7/16	Freier Zugang zum Meeresstrand Anm. C. Franzius	73 80
BVerwG	3. 5.17-9 B 1/17	Urkundeneigenschaft von Informationen auf elektronischem Datenträger	81
BVerwG	17. 8.17-3 C 18/15	Arzneimittelleigenschaft von lebenden Import-Blutegeln Anm. R.-G. Müller	83 86
BVerwG	22. 2.17-1 C 27/16	Befristung des Einreise- und Aufenthaltsverbots	88
BVerwG	22. 8.17-1 A 2/17	Abschiebungsanordnung gegen algerischen Islamisten (Ls.)	91
OVG Koblenz	14.11.17-10 B 11706/17	Zuweisung eines gefährlichen Asylbewerbers Anm. B. Bungarten	91 92
OVG Lüneburg	8. 9.17-2 IA 295/17	Antrag auf Zulassung der Berufung des Bundesamtes in Syrien-Fällen	94
BGH	26. 4.17-2 StR 247/16	„Legendierte Polizeikontrollen“ und verdeckte Ermittlungen (Ls.)	95
OLG Frankfurt a.M.	28. 6.17-13 U 200/16	Angabe des falschen Vertretungsorgans einer Gemeinde	95

**NVwZ aktuell**

In eigener Sache, NVwZ-RR, NVwZ-Blog	VII
NJW, Rechtsprechung in Pressemitteilungen	VIII
Rechtsprechung in Leitsätzen	IX
Kurz berichtet, Gesetzgebung, Gesetzgebungsverfahren und Veranstaltungen	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 Praise.  
Beethovenstraße 7 b, 60325 Frankfurt a.M., Postanschrift: Postfach 11 02 41, 60037 Frankfurt a.M., Telefon: (0 69) 75 60 91-0, Telefax: (0 69) 75 60 91-49.  
E-Mail: 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 2018:** NVwZ ohne NVwZ-RR: jährlich € 325,- (inkl. MwSt.); *Vorzugspreis* für NJW-Bezieher, Studenten (fachbezogener Studiengang) sowie Referendare (gegen Nachweis) jährlich € 285,- (inkl. MwSt.); Einzelheft: NVwZ € 17,50 (inkl. MwSt.); NVwZ mit NVwZ-RR: jährlich € 519,- (inkl. MwSt.); *Vorzugspreis* (w.o.) jährlich € 459,- (inkl. MwSt.). Einzelheft NVwZ m. RR € 26,50 (inkl. MwSt.). Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb

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

**Verandkosten** 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 Heftes beim Verlag widersprechen.

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

# BFG *journal*

BFG-Entscheidungen aus erster Hand

## **Interview**

Prof. Dr. Harald Jatzke, Vorsitzender Richter am BFH

## **Einkommensteuer**

Steuerpflicht einer Witwenpension

Betrieblich veranlasste Errichtung einer Kapelle

## **BFG und Höchstgerichte**

Abzugsverbot und Verlustausgleichssperre beim VfGH

Eigentümerverhältnisse beim Tatbestand des Mantelkaufs

Zuständigkeitsfrage bei fehlender Beschwerdeentscheidung

## **BFG und Auslandsbezug**

Steuerliche Übertragung von GmbH-Anteilen

## **Verdeckte Ausschüttungen**

Keine Haftung für KESt bei Vereinen

## **Verfahrensrecht**

Gemeinnützige Vereine und Steuerbegünstigungen

Vorlageantrag als Vorhalt gegenüber dem Finanz-/Zollamt

## Inhalt

### „Das finanzgerichtliche Rechtsmittelverfahren ist keine Fortsetzung des Veranlagungs- und Festsetzungsverfahrens“

Im BFGjournal zu Gast: Prof. Dr. Harald Jatzke, Vorsitzender Richter am Bundesfinanzhof, im Gespräch mit Dr. Angela Stöger-Frank

1

### Steuerpflicht einer Witwenpension nach dem Unfalltod des Ehegatten

(BFG 30. 8. 2017, RV/4100594/2013 – Walter Zemrosser)

6

### BFG und Höchstgerichte: Abzugsverbot und Verlustausgleichssperre beim VfGH

(VfGH 30. 11. 2017, G 183/2017; BFG 31. 10. 2017, RV/6100377/2017; 25. 4. 2016, RV/3100388/2015 – Reinhold Beiser)

9

### Kein Mantelkauf bei gleichbleibendem faktischem Geschäftsführer

(BFG 4. 12. 2017, RV/7104666/2017)

13

### Die Errichtung einer Kapelle durch den Betreiber eines Pflegeheims ist betrieblich veranlasst

(BFG 28. 6. 2017, RV/4100420/2014 – Angela Stöger-Frank)

14

### BFG und Auslandsbezug: Steuerliche Übertragung von GmbH-Anteilen auf eine slowakische Personengesellschaft

(VwGH 18. 10. 2017, Ro 2016/13/0014; BFG 28. 1. 2016, RV/7102306/2010 – Markus Knechtl)

16

### Verdeckte Ausschüttungen – Keine Haftung für Kapitalertragsteuer bei Vereinen

(BFG 21. 9. 2017, RV/7102214/2017 – Gerald Ehgartner)

22

### BFG und Höchstgerichte: Kein Abstellen auf mittelbare Eigentümerverhältnisse beim Tatbestand des Mantelkaufs

(VwGH 13. 9. 2017, Ro 2015/13/0007; BFG 12. 1. 2015, RV/7100894/2012 – Jan Knesl / Pavel Knesl / Michael Zwick)

24

### Verlust von Steuerbegünstigungen bei Vorliegen formeller und materieller Satzungs-mängel

(BFG 29. 9. 2017, RV/1100353/2013 – Claudia Mauthner)

28

### BFG und Höchstgerichte: Sofortige Vorlage ohne BVE – Unzuständigkeitserklärung durch das BFG möglich?

(VwGH 22. 11. 2017, Ra 2017/13/0010, Ra 2016/13/0023; BFG 13. 10. 2016, RV/7103438/2016; 12. 4. 2016, RV/7101180/2015 – Christian Lenneis)

32

### Rechtsfortbildung durch das BFG – Vorlageantrag als Vorhalt gegenüber dem Finanz-/Zollamt

(BFG 13. 7. 2016, RV/7102305/2016 – Michael Kotschnigg)

38

11. Jahrgang / Jänner 2018 / Nr. 1

# Mitteilungen

## der deutschen Patentanwälte

Herausgegeben vom Vorstand der Patentanwaltskammer

109. Jahrgang  
München, Heft 1  
Januar 2018  
Seiten 1 – 48  
Zitierweise: Mitt. (Jahr), (S.)

Freischaltung der  
recherchierbaren Onlineausgabe:

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

## Inhalt

### Beiträge

<b>Haedicke / Popp</b>	Patente auf Ergebnisse von Pflanzenzüchtung: Gar nicht so anders und auch sinnvoll!	1
<b>Köllner / Sergheraert / Hanganu</b>	95 Thesen zur Aussetzung	8
<b>Kessler / Niethammer / Seelig</b>	Motive und Beweggründe von Patentverletzungsklägern	16



### Entscheidungen

	<b>Patent</b>	
<b>BGH</b>	Urt. vom 26.9.2017, X ZR 109/15 – Spinfrequenz nächstkommender Stand der Technik als Ausgangspunkt	21
<b>BPatG</b>	Beschl. vom 17.10.2017, 14 W (pat) 12/17 – Sitagliptin III Zur Frage, welche Kriterien ein Erzeugnis aufweisen muss, um durch ein in Kraft befindliches Grundpatent geschützt zu sein	28
	Leitsätze	
	<b>Marke</b>	
<b>EuGH</b>	Urt. vom 5.10.2017, C-341/16 – Knipping Inhaberschaft einer Benelux-Marke	32
	Leitsätze	
	<b>Design</b>	
<b>EuGH</b>	Urt. vom 27.9.2017, C-24/16 und C-25/16 – Nintendo ./ BigBen Interactive – Zitierung Abbildung eines fremden Gemeinschaftsgeschmacksmusters beim Vertrieb von Zubehör	36
	<b>Arbeitnehmererfinderrecht – Leitsatz</b>	43
	<b>Wettbewerbsrecht</b>	
<b>BGH</b>	Urt. vom 4.5.2017, I ZR 208/15 – Luftentfeuchter Unterlassung und Rückruf	44
	Leitsätze	
	<b>Kostenrecht – Leitsatz</b>	47



### Beilagenhinweis:

Mit dieser Ausgabe verteilen wir je eine Beilage der IP für IP GmbH sowie der UNION-IP.  
Wir bitten um freundliche Beachtung.

## Impressum

### Schriftleitung

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

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

### Verlag

Wolters Kluwer Deutschland GmbH, Carl Heymanns Verlag, Freisinger Straße 3, 85716 Unterschleißheim, Jan Lindloff, Telefon 089 / 3 60 07-32 57, jan.lindloff@wolterskluwer.com

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

Kundenservice: Telefon 0 26 31 / 8 01-22 22, e-mail: info-wkd@wolterskluwer.com

© 2018 Wolters Kluwer Deutschland GmbH/Carl Heymanns Verlag

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

### Bezugsbedingungen

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

### Anzeigen

Anzeigenverkauf: Janosch Kleibrink, Telefon 02 21 / 9 43 73-77 19, E-Mail: Janosch.Kleibrink@wolterskluwer.com

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

Die Anzeigen werden nach der Preisliste Nr. 37 vom 1. 1. 2018 berechnet.

Satz: rdz GmbH, Sankt Augustin

Druck: Williams Lea & Tag GmbH, München

ISSN 0026-6884

#### Herausgeber

Professor Dr. Dr. Eric Hilgendorf, Würzburg  
Professor Dr. Matthias Jestaedt, Freiburg i.Br.  
Professor Dr. Herbert Roth, Regensburg  
Professor Dr. Astrid Stadler, Konstanz  
Professor Dr. Bernhard Großfeld, Münster (bis 2000)  
Professor Dr. Christian Starck, Göttingen (bis 2006)  
Professor Dr. Dr. h.c. Rolf Stürner, Freiburg i.Br. (bis 2012)

#### Redaktion

Martin Idler, Tübingen

Mohr Siebeck

2 73. Jahrgang  
19. Januar 2018

# JZ Juristen Zeitung

Inhalt

## Aufsätze

Professor Dr. Dr. **Thomas Vormbaum**  
Strafgesetze als Verfassungsgesetze 53

RiBGH Dr. **Oliver Klein**  
Zur Frage der Bindung höchster Gerichte an  
ihre Rechtsprechung 64

Professor Dr. **Horst Risse**  
Rechtsprechung und Parlamentsfreiheit – Versuch  
einer Vermessung der geschützten parlamentarischen  
Gestaltungs- und Entscheidungsräume 71

Privatdozent Dr. **Thomas Regenfus**  
Deaktivierte Geräte – Rechte des Nutzers bei  
Einschränkung der Funktionsfähigkeit „smarter“  
Produkte durch den Hersteller 79

## Umschau

### Glosse

Gesetzgebungskunst: Sag niemals ein Nicht  
am falschen Ort  
Professor Dr. **Jürgen Kohler** 88

## Literatur

David Kuch: Die Autorität des Rechts.  
Zur Rechtsphilosophie von Joseph Raz  
Professor Dr. **Armin Engländer** 90

## Entscheidungen

EuGH, 17. 10. 2017 – C-194/16 Bolagsupplysningen OÜ,  
Ingrid Ilsjan ./, Svensk Handel AB  
mit Anmerkung von  
Professor Dr. **Astrid Stadler**  
Persönlichkeitsrechtsverletzungen im Internet und  
europäisches Zuständigkeitsrecht 91

BGH, 28. 6. 2017 – 2 StR 178/16  
mit Anmerkung von  
Professorin Dr. **Gabriele Kett-Straub**  
Anordnung von Sicherungsverwahrung neben  
lebenslanger Freiheitsstrafe 98

## JZ Information

Aktuelles aus der Rechtsprechung 33\*  
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte 33\*  
Aus den Hochschulen 34\*  
Gesetzgebung 35\*  
Entscheidungen in Leitsätzen 36\*  
Neuerscheinungen 48\*  
Zeitschriftenübersicht 65\*  
Sammelwerk 69\*  
Impressum 69\*





FACHZEITSCHRIFT FÜR  
WIRTSCHAFTSRECHT  
29. Jg. Hef 01, Jänner 2018

Zitiervorschlag:  
ecolex 2018, Seite  
ecolex 2018/Nummer

**HERAUSGEBER:**  
Hon.-Prof. Dr. G. KUCSKO, RA  
Univ.-Prof. Dr. W. MAZAL  
Univ.-Prof. Dr. Dr. h.c. P. OBERHAMMER  
Univ.-Prof. Dr. J. REICH-ROHRWIG, RA  
Hon.-Prof. Dr. Ch. SCHMELZ, RA  
Univ.-Prof. MMag. Dr. J. SCHUCH, StB  
Mag. Ph. VONDRAK, StB und RA  
Univ.-Prof. Dr. G. WILHELM

**BEIRAT:**  
Univ.-Prof. DDr. W. BARFUSS

Univ.-Prof. Dr. B.-Ch. FUNK  
Dr. J. E. LANGER  
Univ.-Prof. DDr. H. MAYER  
Univ.-Prof. Sen.-Präs. Dr. M. NEUMAYR  
Univ.-Prof. Dr. G. H. ROTH  
Univ.-Prof. Dr. W. SCHRÄMMEL  
Univ.-Prof. Dr. V. TRSTENJAK  
Univ.-Prof. Dr. R. WELSER  
Min.-Rat Dr. W. WIESNER

**SCHRIFTFLEITUNG:**  
Univ.-Prof. Dr. G. WILHELM

**STÄNDIGE MITARBEITER:**  
Dr. A. BALTHASAR-WACH, RAA  
Hon.-Prof. Dr. A. DUSCHANEK  
Sen.-Präs. d. OLG Wien iR ao. Univ.-Prof.  
Dr. G. ERTL  
Mag. J. FISCHERLEHNER  
MMag. Dr. K. H. HILBER, StB

Dr. M. HÖCHER, RAA  
Univ.-Prof. Dr. M. HOLOUBEK  
Dr. St. KÖCK, RA  
Univ.-Prof. Dr. M. LANG  
Mag. M. LAUDACHER  
Dr. E. PRIMOSCH  
Dr. Th. RABL, RA  
Mag. B. RENNEN  
Dr. R. SCHANDA, RA  
Univ.-Prof. Dr. F. SCHRANK  
Univ.-Prof. Dr. H. SCHUMACHER, RA  
Univ.-Doz. Dr. St. SCHWARZER  
Dr. A. SPITZL  
Dr. B. TONNINGER, RA  
Dr. W. URBANTSCHITSCH  
Univ.-Prof. Dr. M. WINDISCH-GRAETZ  
Dr. M. WOLLER, RA  
Mag. Dr. H. WOLLMANN, LL.M., RA  
Univ.-Prof. Dr. B. ZÖCHLING-JUD

**GLEICHSTELLUNG ARBEITER – ANGESTELLTE**

Aliquotierungsgebot auch für Arbeiter Alexander Bele / Jens Winter	4
Entgeltfortzahlung bei einvernehmlicher Auflösung während Dienstverhinderung – bleibt alles beim Alten? Dominik Stella	8
Kündigung von Bauarbeitern Christoph Wiesinger	10

**EDITORIAL**

Der gemeine Lagezuschlag Georg Wilhelm	1
Impressum	U3

**ZIVIL- UND UNTERNEHMENSRECHT**

Fehlberatung und Verjährung: Wann ist eine Pflichtverletzung „eigenständig“? Mara-Sophie Häusler	12
Neues zur AGB-Kontrolle: Interessante Klauseln aus der jüngeren Rechtsprechung Marcus W. A. Sonnberger	15
OGH 27. 6. 2017, 5 Ob 64/17y	18
OGH 27. 7. 2017, 2 Ob 162/16m	18
OGH 20. 6. 2017, 2 Ob 91/16w	19
OGH 24. 8. 2017, 4 Ob 110/17f	19
OGH 29. 6. 2017, 8 Ob 105/16y	20
OGH 12. 7. 2017, 1 Ob 127/17h	21
OGH 25. 5. 2017, 1 Ob 239/16b	21
OGH 27. 6. 2017, 10 Ob 29/16m	21
OGH 30. 5. 2017, 8 Ob 54/17z	21
OGH 4. 5. 2017, 5 Ob 41/17s	22
OGH 7. 7. 2017, 6 Ob 118/16w	23
OGH 29. 5. 2017, 6 Ob 217/16d	24
OGH 16. 3. 2017, 1 Ob 37/17y	24
OGH 29. 5. 2017, 6 Ob 71/17k	25
OGH 5. 7. 2017, 7 Ob 1/17y	25
OGH 13. 6. 2017, 10 Ob 3/17i	26
OGH 13. 9. 2017, 10 Ob 55/16k	26
OGH 29. 9. 2016, 2 Ob 183/15y	26
OGH 29. 3. 2017, 7 Ob 13/16m	28
OGH 5. 7. 2017, 7 Ob 13/17p	30
• Teilungsklage der Verlassenschaft: Aufhebung der Eigentumsgemeinschaft	18
• Testierfähigkeit des Erblassers – Verschwiegenheitsverpflichtung der Ärzte?	18
• Schenkungspflichtteil: rechtsmissbräuchliches Berufen auf die Zweijahresfrist und Vermögensopfer	19
• Die qualifizierte Nachrangklausel im Lichte der Inhaltskontrolle nach § 879 Abs 3 ABGB (Armin Sommerauer)	19
• Regress wegen Abgabenschuld einer GmbH	20
• Haftungsbegrenzung der ÖNORM B 2110 gilt auch für Regressanspruch	21
• Behebbarkeit von Rechtsmängeln des öffentlichen Rechts	21
• Verbesserungskostenersatz für genetisch bedingte Fehlbildung (HD-/ED-Erkrankung) bei Rassehund	21
• Tod des Sohnes: Verjährung des Trauerschmerzensgeldes	21
• § 1327 ABGB: Verletzungszeitpunkt für Unterhaltsanspruch maßgeblich	22
• Verjährung bei Beratungsfehlern über „geschlossene Fonds“	23
• Rechtswidriger Dauerzustand: Beginn des Fristenlaufs für Unterlassungs- und Beseitigungsansprüche nach dem DSG	24
• Rechtsschutzversicherung im Amtshaftungsverfahren	24
• Prozessbetrug als Kündigungsgrund gem § 30 Abs 2 Z 3 dritter Fall MRG	25
• Kündigung des Haushaltsversicherungsvertrags infolge Wohnungswechsels	25
• Maklervertrag als Voraussetzung des Provisionsanspruchs	26
• HVertrG – Keine Vorteile aus Kundenstock nach Unternehmensveräußerung: Ausgleichsanspruch? (Lutz Riedel/Matthias Hofer)	26
• Auskunftsanspruch des Gerichtskommissärs im Verlassenschaftsverfahren durchbricht Bankgeheimnis Dritter (Stephan Verweijen)	28
• Verwechseln des Underlyings bei Abschluss einer fondsgebundenen Lebensversicherung	30
• Kein direktes Klagerecht gegen den Betriebshaftpflichtversicherer nach Eröffnung eines Insolvenzverfahrens über den VN (zum deutschen und österr Recht) (Gunter Ertl)	30

**WIRTSCHAFTSSTRAFRECHT**

Zum Aussageverweigerungsrecht im Rahmen von unternehmensinternen Untersuchungen Michael Lindtner	31
---	----

**DISPUTE RESOLUTION**

Zur Bindungswirkung von Strafurteilen im Schiedsverfahren Michael Nueber / Sebastian Auer	35
OGH 26. 9. 2017, 6 Ob 168/17z	38
OGH 28. 9. 2017, 8 Ob 105/17z	39
OGH 30. 8. 2017, 3 Ob 132/17h	39
OLG Linz 5. 10. 2017, 1 R 127/17b	40
• Kriterien für die Zulassung einer Klageänderung durch das Gericht	38
• Zur Charakterisierung eines Beschlusses	39
• Rechtsmittel bei behauptetem unverschuldeten Zuwiderhandeln gegen Duldungs- oder Unterlassungsgebote	39
• Zu den Kosten im Teilungsverfahren	40

OGH 7. 9. 2017, 18 ONc 1/17 t	• Fair behandelt trotz ungleicher Fristen im Schiedsverfahren ( <i>Nikolaus Vavrousky/Florian Stefan</i> )	40
OGH 10. 10. 2017, 10 Obs 103/17 w	• Zur <b>Rechtskraft des Bescheides</b> im Sozialversicherungsverfahren	42
OGH 26. 9. 2017, 6 Ob 137/17 s	• Datenverwendung entsprechend den Verfahrensgesetzen ist datenschutzrechtlich zulässig	42
EuGH 9. 11. 2017, C-641/16	• Keine Zuständigkeit nach EuInsVO für Haftungsklage wegen unlauteren Wettbewerbs	43
<b>GESELLSCHAFTSRECHT</b>		
Die Löschung nach der DSGVO und das Firmenbuch Gabriel Ebner		43
Individueller Gläubigerschutz bei Spaltungen Jasmin Magdalena Hahn		46
OGH 19. 4. 2017, 6 Ob 47/17 f	• Zur <b>Offenlegungspflicht</b> trotz Mittellosigkeit	48
OGH 29. 8. 2017, 6 Ob 84/17 x	• Zum <b>gutgläubigen Bezug</b> eines GmbH-Gewinnanteils	48
OGH 7. 7. 2017, 6 Ob 165/16 g	• Zur <b>verdeckten Sacheinlage</b> bei Einbringung mit unbaren Entnahmen	49
<b>WETTBEWERBS- UND IMMATERIALGÜTERRECHT</b>		
Leitfaden der Bundeswettbewerbsbehörde zu Hausdurchsuchungen Lukas Solek / Paul Nimmerfall		50
OGH 26. 9. 2017, 4 Ob 156/17 w	• <b>Doppelschöpfung</b> oder Urheberrechtsverletzung? ( <i>Guido Kucsko</i> )	54
OGH 26. 9. 2017, 4 Ob 81/17 s	• Erste Entscheidung zum „unwesentlichen Beiwerk“ iSd § 42 e UrhG ( <i>Adolf Zemann</i> )	54
EuGH 21. 9. 2017, C-361/15 P und C-405/15 P	• Neuheit eines Gemeinschaftsgeschmacksmusters ( <i>Guido Kucsko</i> )	56
OGH 23. 8. 2017, 15 Os 7/17 v	• Der Privatankläger muss draußen bleiben – kein Recht auf Teilnahme an Hausdurchsuchungen ( <i>Dominik Hofmarcher</i> )	57
OGH 26. 9. 2017, 4 Ob 64/17 s	• <b>Abgrenzung von Mit- und Teilurheberschaft</b> iSd § 11 UrhG ( <i>Christoph Zehentmayer/Michael Schenk</i> )	58
EuGH 19. 10. 2017, C-425/16	• <b>Zusammenspiel zwischen Markenverletzungsklage und Widerklage</b> nach UMV ( <i>Judith Butzerin</i> )	60
<b>ARBEITSRECHT</b>		
Zwei Fragen zur Zulassung von Sonderüberstunden durch Betriebsvereinbarung Christoph Kietabl		61
OGH 24. 8. 2017, 8 OBA 73/16 t	• <b>Wegfall einer Pensionszusage</b> bei Betriebsübergang	65
OGH 24. 8. 2017, 8 OBA 37/17 z	• Zur <b>Wechselwirkung</b> zwischen Zustimmungsverfahren zur Entlassung und Ausübung des Wahlrechts des Entlassenen	67
<b>STEUERRECHT</b>		
BFH-Rechtsprechungsübersicht (II) Andreas Langer / Matthias Mayer / Patrick Orlet / David Orzechowski / Selina Siller / Stephanie Zolles		74
☉ CHECKLISTE: Steueroptimierung bei Personengesellschaften Klaus Wiedermann / Christian Wilplinger		74
VwGH 13. 9. 2017, Ro 2015/13/0007	• VwGH: Mantelkaufatbestand sieht keine „Durchgriffsbetrachtung“ bei der Änderung der Gesellschafterstruktur vor ( <i>Thomas Pillichhammer/Erik Pinetz</i> )	78
VwGH 31. 3. 2017, Ra 2016/13/0034	• <b>Beschwerdezinsen</b> stehen für eine erstmalig im Rechtsmittelweg zuerkannte Steuergutschrift nicht zu ( <i>Hans-Peter Gradwohl</i> )	79
EuGH 26. 10. 2017, C-90/16	• <b>Bridge Spielen</b> ist kein Sport iS des Mehrwertsteuerrechts ( <i>Alexandra Miladinovic/Desiree Auer</i> )	80
BFG 12. 9. 2017, RV/5101352/2012	• Die <b>Werbungskostenabzugsfähigkeit</b> von Bezügen eines Politikers, die vollständig an die Ortsgruppenkasse weitergeleitet werden – nicht doch Liebhaberei? ( <i>Max Hatzenbichler/Raphael Holzinger</i> )	82
BFG 19. 10. 2017, RV/4100583/2013	• <b>Zahlung zur Erfüllung des Sanierungsplans</b> im Insolvenzverfahren über das Vermögen des Sohnes als außergewöhnliche Belastung ( <i>Bernhard Renner</i> )	84
BFG 25. 8. 2017, RV/7101000/2015	• <b>Erstmalige Verwendung</b> einer Rundballenpresse iZm der Vorsteuerberichtigung eines Landwirts ( <i>Michael Huber/Max Hatzenbichler</i> )	86
BFG 6. 4. 2016, RV/5101300/2012	• <b>Unionsrechtskonformität</b> des Erhöhungsbetrags der NoVA für Fahrzeuge, die vor dem 1. 3. 2014 erstmals im Gemeinschaftsgebiet zugelassen wurden ( <i>Michael Huber/Max Hatzenbichler</i> )	87
<b>ÖFFENTLICHES WIRTSCHAFTSRECHT</b>		
UVP: Ein Rückblick auf das Jahr 2017 Stefan Lampert / Günther Grassl		89
Rechtsprechung des Verfassungsgerichtshofs Michael Kalteis / Melina Oswald / Laura Pavlidis / Erik Pinetz / Erich Schaffer / Thomas Ziniel		93
<b>EUROPA</b>		
Neues aus Europa – Aktuelle Rechtsetzung und Entscheidungen der EU Ulrike Giera / Maximilian Hautzenberg / Markus-Florian Rummel		97
Die Europäische Staatsanwaltschaft – Betrugsbekämpfung auf Unionsebene Ursula Schmudermayer		99
Rechtsprechungsübersicht Europäische Gerichte Agnes Balthasar-Wach		102
<b>BEILAGE</b>		
Jahresregister 2017		





# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

NZG 3/2018



## Inhalt

Aufsätze	<i>U. Blaurock/P. Pordzik</i> , Die Auseinandersetzung der stillen Gesellschaft	81
	<i>M. Desens</i> , BFH „kippt“ auch die BMF-Übergangsregelung zum Sanierungserlass für Altfälle – Auswirkungen auf laufende Verfahren und Lösungsmöglichkeiten	87
	<i>S. Barth</i> , Haftungsrecht ist kein Standesrecht – Zur (noch) nicht möglichen PartG mbB für Architekten und Ingenieure	94
Bericht	<i>A. Commandeur/J. J. Hübler</i> , Aktuelle Entwicklungen im Insolvenzrecht – § 135 II InsO – Neues zur Anfechtung bei Doppelbesicherung	97

## Rechtsprechung

### Personengesellschaftsrecht

BGH	10.10.17 – II ZR 353/15	Rückzahlung gewinnunabhängiger Ausschüttung als erneute Einzahlung der Einlage	100
-----	-------------------------	--	-----

### Kapitalgesellschaftsrecht

BVerfG	20.12.17 – 1 BvR 2754/17	Verfassungsbeschwerde von VW gegen gerichtlich angeordnete Sonderprüfung: Erfolgloser Antrag auf Erlass einer einstweiligen Anordnung gegen Tätigwerden des Sonderprüfers vor Entscheidung	103
BGH	7.11.17 – II ZR 37/16	Ermittlung der angemessenen Gegenleistung für Übernahmeangebote – Berücksichtigung auch der gezahlten Preise für Wandelschuldverschreibungen	106
BGH	23.11.17 – IX ZR 218/16	Rückgewähr stiller Einlage als Darlehen gleichgestellte Forderung	109

### Verfahrens- und Kostenrecht

BGH	7.11.17 – II ZB 4/17	Beschwer der Treuhandkommanditistin einer Publikums-Kommanditgesellschaft durch Verurteilung zur Auskunftserteilung über sämtliche Treugeber	110
BGH	19. 9.17 – VI ZB 72/16	Beauftragung eines eigenen Anwalts durch mitverklagten Geschäftsführer	112

### Steuerrecht

BFH	4. 5.17 – IVR 2/14	Unternehmensidentität bei einer gewerblich geprägten Personengesellschaft	114
BFH	10. 5.17 – IR 19/15	Mindestlaufzeit eines Gewinnabführungsvertrags bei körperschaftsteuerrechtlicher Organshaft	118

# wohnrechtliche blätter:wobl

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z 175

## wohnrechtliche blätter:wobl

Heft 1 Jänner 2018  
(31. Jahrgang)

S. 1-37

### Aufsatz

Univ.-Ass. Mag. Marco Scharmer

**Sommerliche Aufheizung der gemieteten  
Geschäftsräumlichkeit als Mangel der Bestandsache** 1

### Veranstaltungsbericht

Univ.-Ass. Mag. Matthias Knoll/Univ.-Ass. Mag. Marco Scharmer

**IWD – Die Widmung von Wohnungseigentumsobjekten:  
Bedeutung und Streitfragen** 17

### Rechtsprechung

Nr. 1-11

#### • MRG

1. Keine Duldungspflicht des Vermieters bei Anschluss eines Kaminsofens zur (lediglich) subjektiven Komfortverbesserung (OGH 23. 5. 2017, 5 Ob 232/16b) 20

2. Kein Lagezuschlag für Wohnungen in einem historischen (Wiener) Gründerzeitviertel (OGH 27. 6. 2017, 5 Ob 102/17m – Univ.-Prof. Dr. Andreas Vonkilch) 20

3. Teilnahmeberechtigung und Verständigung aller Hauptmieter des Hauses in einem Verfahren zur Durchsetzung von Erhaltungsarbeiten (OGH 4. 4. 2017, 5 Ob 54/17b) 21

#### • WEG

4. Ausstellung einer Amtsbestätigung iSd § 14 Abs 1 Z 5 WEG und einem damit verbunden erhobenen Einwand der Geschäftsunfähigkeit des überlebenden Eigentümerpartners (OGH 20. 6. 2017, 2 Ob 104/17h) 22

5. Zur Frage des (nichtvorliegenden) erhöhten Bestandsschutzes von einstimmigen Beschlüssen und der Regelungs(un)fähigkeit von konkreten Einzelmaßnahmen in der Gemeinschaftsordnung (OGH 27. 6. 2017, 5 Ob 19/17f) 24

#### • ABGB

6. Gewährleistungsve beim Liegenschafts Kauf (OGH 29. 3. 2017, 3 Ob 35/17v) 25

7. Gewährleistungsanspruch bei einer mit Schimmel befallenen unsanierten Wohnung (OGH 4. 5. 2017, 5 Ob 42/17p) 26

8. Mietzinsminderung bei Mitverantwortlichkeit des Mieters für Schimmelbildung; keine wertmäßige Revisionsbeschränkung für Teilurteil über Mietzinszahlungsbegehren, wenn im gleichen Verfahren über Kündigung/Räumung zu erkennen ist (OGH 28. 9. 2017, 8 Ob 34/17h – RAA Dr. Reinhard Pesek) 27

9. Vorbehaltlose Zahlung und Mietzinsminderung – (kein) Anspruch auf Rückforderung (OGH 29. 3. 2017, 3 Ob 51/17x) 31

#### • Verfahrensrecht

10. Analoge Anwendung des § 563 Abs 2 ZPO auf eine Berichtigung der Aufkündigung zum nächstfolgenden Kündigungstermin, wenn zum Zeitpunkt dieser Berichtigung die Kündigungsfrist noch zur Gänze offensteht (OGH 29. 11. 2016, 6 Ob 167/16a – Univ.-Prof. Dr. Christian Koller) 32

#### • Abgabenrecht

11. Welcher Zeitraum zwischen der Veräußerung des Hauptwohnsitzes und der Begründung eines neuen Hauptwohnsitzes zur Erlangung der Hauptwohnsitzbefreiung liegen darf, hängt von den Umständen des Einzelfalles ab (VwGH 1. 6. 2017, Ro 2015/15/0006 – Dr. Christian Lenneis) 35

Impressum 37

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier-TCF  
Ausgewertet im Abstract Service IBZ

# BKR

# Zeitschrift Bank- und Kapitalmarktrecht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z 190

Herausgeber:

Paul H. Assies

Dr. Heiko Beck

Dr. Helmut Bruchner

Prof. Dr. Petra Buck-Heeb

Prof. Dr. Jürgen Ellenberger

Dr. Markus Escher

Prof. Dr. Dr. Stefan Grundmann

Prof. Dr. Mathias Habersack

Dr. Uwe Jahn

Ralf Josten

Prof. Dr. Jens Koch

Prof. Dr. Hans-Michael Krepold

Dr. Volker Lang

Prof. Dr. Katja Langenbucher

Klaus M. Löber

Dr. Rainer Metz

Dr. h. c. Gerd Nobbe

Prof. Dr. Andreas Pfingsten

Dr. Patrick Rösler

Prof. Dr. Frank A. Schäfer

Hartmut Strube

Dr. Hanno Teuber

Dr. Jürgen Vortmann

Dr. Wolfgang Weitnauer

Dr. Stefan Werner

Prof. Dr. jur. Dieter Krimphove

**Die „neue“ MaRisk (BA) 9/2017**

1

RA Dr. Jörg Schwerdtfeger

**Rechtsfunktion der Zukunft: Die künftige  
Rolle der Rechtsabteilung als Risikomanager  
und Rechtsdienstleister**

5

RA Dr. iur. Johannes Stürner

**Fehlerhafte Anlageberatung von Stiftungen –  
Zugleich Anmerkung zu OLG Frankfurt, Urt. v.  
26.7.2017 – 17 U 160/16, BKR 2017, S. 380**

15

RA Dr. Andreas Walter, LL.M./RA Enno Zipse

**Dieselgate aus Sicht der Bank**

18

Brandenburgisches OLG, Urt. v. 31.5.2017 – 4 U 188/15

**Zur Frage der Verwirkung eines Widerrufsrechts**

22

OLG Stuttgart, Beschl. v. 24.2.2017 – 6 U 35/17

**Zeitpunkt des Erlöschens eines Widerrufsrechts  
nach Art. 229 § 38 Abs. 3 Satz 1 EGBGB  
mit Anmerkung Herbert Krumscheid, Bonn**

32

KG Berlin, Urt. v. 20.2.2017 – 8 U 31/16

**Grundsätzlich kein Annahmeverzug eines den  
Widerruf zurückweisenden Kreditinstituts**

33

KG Berlin, Urt. v. 8.2.2017 – 26 U 32/15

**Darlehen und Zins-Swap**

39

[bkr.beck.de](http://bkr.beck.de)



C.H. BECK

# BKR

Bank- und  
Kapitalmarktrecht

# 1/2018

18. Jahrgang

Seite 1 bis 44, 18. Januar 2018



K150201801

# Recht der Internationale Wirtschaft

RIW

WU

WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7200

1-2|2018

Betriebs-Berater International

16.1.2018 | 64. Jg.  
Seiten 1-92

## DIE ERSTE SEITE

**Georg Eder**

Verrechnungspreise und Zollwert

## AUFSÄTZE

**Professor Dr. Peter Mankowski**

Schiedsgerichte und die Rom I-VO | 1

**Professor Dr. Abbo Junker**

Die Rechtsprechung des EuGH zum europäischen Arbeitsrecht im Jahr 2017 | 19

**Professor Dr. Claus Luttermann und Professor Dr. Detlev Hummel**

Interkulturelle Projektfinanzierung: Vertrauenskonzept, eurasische Perspektiven und Rechtspraxis | 30

**Kai Schlender**

Die Staatssicherheitsprüfung der VR China | 38

## LÄNDERREPORTE

**Christian Klein**

Länderreport Frankreich | 47

## INTERNATIONALES WIRTSCHAFTSRECHT

**EuGH:** Kartellabsprachen – keine absolute Bindung der nationalen Gerichte an vorläufige Beurteilung der Kommission auch nach Abgabe von Verpflichtungszusagen | 51

**EuGH:** Gerichtsstand – Abgrenzung der Anwendungsbereiche von EuGVVO und EuInsVO | 56

**EuGH:** Gerichtsstand bei Klagen teilweise aus Unionsmarke und teilweise aus nationaler Marke | 58

**EuGH:** Klage wegen Verletzung der Unionsmarke – Vorrang einer auf Nichtigerklärung gestützten Widerklage | 63

**BGH:** Gerichtsstand bei Markenrechtsverletzung – Parfummarken | 78

## INTERNATIONALES STEUERRECHT UND ZOLLRECHT

**EuGH:** Mehrwertsteuer – Folgen einer missbräuchlichen Steuergestaltung unmittelbar aus dem EU-Recht | 83



## Inhaltsverzeichnis

### Die erste Seite

**Verrechnungspreise und Zollwert**  
Georg Eder, Rechtsanwalt, München

### Aufsätze:

**Schiedsgerichte und die Rom I-VO**  
Professor Dr. Peter Mankowski, Hamburg . . . . . 1

**Die Rechtsprechung des EuGH zum europäischen Arbeitsrecht im Jahr 2017**  
Professor Dr. Abbo Junker, München . . . . . 19

**Interkulturelle Projektfinanzierung: Vertrauenskonzept, eurasische Perspektiven und Rechtspraxis**  
Professor Dr. Claus Luttermann, Ingolstadt, und Professor Dr. Detlev Hummel, Potsdam . . . . . 30

**Die Staatssicherheitsprüfung der VR China**  
Kai Schlender, B.A./M.A. (Sinologie), Rechtsanwalt, Frankfurt a. M. . . . . 38

### Länderreporte:

**Länderreport Frankreich**  
Christian Klein, Rechtsanwalt/Avocat à la Cour, Paris . . . . . 47

### Internationales Wirtschaftsrecht:

**EuGH: Kartellabsprachen – keine absolute Bindung der nationalen Gerichte an vorläufige Beurteilung der Kommission auch nach Abgabe von Verpflichtungszusagen**  
(23. 11. 2017 – Rs. C-547/16) . . . . . 51

**EuGH: Definition des geregelten Marktes für Finanzinstrumente**  
(16. 11. 2017 – Rs. C-658/15) . . . . . 53

**EuGH: Gerichtsstand – Abgrenzung der Anwendungsbereiche von EuGVVO und EuInsVO**  
(9. 11. 2017 – Rs. C-641/16) . . . . . 56

**EuGH: Gerichtsstand bei Klagen teilweise aus Unionsmarke und teilweise aus nationaler Marke**  
(19. 10. 2017 – Rs. C-231/16) . . . . . 58

**EuGH: Klage wegen Verletzung der Unionsmarke – Vorrang einer auf Nichtigerklärung gestützten Widerklage**  
(19. 10. 2017 – Rs. C-425/16) . . . . . 63

**EuGH: Gleichbehandlungsrichtlinie – keine ethnische Diskriminierung wegen Maßnahmen unter Hinweis auf das Geburtsland**  
(6. 4. 2017 – Rs. C-668/15) . . . . . 66

**EuGH: Berechnung der Betriebsrente bei vorzeitigem Ausscheiden – Diskriminierungsschutz von Teilzeitbeschäftigten**  
(13. 7. 2017 – Rs. C-354/16) . . . . . 69

**EuGH: Verbraucherkreditvertrag – AGB-Kontrolle einer Fremdwährungsklausel**  
(20. 9. 2017 – Rs. C-186/16) . . . . . 73

**BGH: Gerichtsstand bei Markenrechtsverletzung – Parfummarken**  
(9. 11. 2017 – I ZR 164/16) . . . . . 78

### Internationales Steuerrecht und Zollrecht:

**EuGH: Mehrwertsteuer – Folgen einer missbräuchlichen Steuergestaltung unmittelbar aus dem EU-Recht**  
(22. 11. 2017 – Rs. C-251/16) . . . . . 83

**EuGH: Berechtigung zum Vorsteuerabzug – Adressangabe auf der Rechnung des Leistungsempfängers**  
(15. 11. 2017 – verb. Rs. C-374/16 und C-375/16) . . . . . 89

**EuGH: Versagung des Vorsteuerabzugs der Mehrwertsteuer – zulässiger Gegenbeweis des Steuerpflichtigen**  
(19. 10. 2017 – Rs. C-101/16) . . . . . 92

### Rubriken:

RIW-Neue Bücher S. III  
RIW-Impressum S. IV

### Beilage

RIW-Jahresregister 2017

**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 Brogginì, 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.





Dezember 2017 / Nr. 4, Seiten 185–228

Mit Jahresübersicht 2017 zum Herausnehmen

### Aufsätze

187 Mitarbeiterbeteiligungsstiftung und deren Corporate Governance

(Christian Nowotny)

193 Handhabung von Investmentfonds in Buchhaltung und Steuererklärung der Privatstiftung

(Ernst Marschner)

### Liechtenstein Aktuell

197 EuGH: Anwendbarkeit der Niederlassungsfreiheit bei Verlegung des Verwaltungssitzes eines Trusts und die Wegzugsbesteuerung

(Thomas Hosp und Martin Moosbrugger)



### Judikatur

201 OGH: Zur Inventarisierung einer nicht „wirklich gemachten“ Schenkung an eine Privatstiftung des Erblassers

203 OGH: Stimmrechtsausschluss der Tochtergesellschaft der Privatstiftung bei Entlastung des Stifters als Vorstandsmitglied

207 VwGH: Bewertung von mit Wohnrecht belasteten Grundstück in der Eintragungsgebühr

209 VwGH: Bei Absicherung von Fremdwährungskrediten ist zwischen Zins- und Währungsrisiko zu unterscheiden

212 VwGH: Liebhaberei bei vorzeitiger Schenkung der Liegenschaft

214 VwGH: Kein Durchgriff durch die Lebensversicherung bei Übernahme eines Wagnisses

216 VwGH: Versicherungssteuer nur bei Wagnis

Herausgeber: Klaus Oberhuber, Ernst Marschner

# INHALT

D3 - Z318

## EDITORIAL

- 185 Der stiftungsrechtliche Alltag  
Klaus Oberndorfer

## AUFSÄTZE

- 187 Mitarbeiterbeteiligungsstiftung und deren Corporate Governance  
(Christian Nowotny)
- 193 Handhabung von Investmentfonds in Buchhaltung und Steuererklärung der Privatstiftung  
(Ernst Marschner)

## LIECHTENSTEIN AKTUELL

- 197 EuGH: Anwendbarkeit der Niederlassungsfreiheit bei Verlegung des Verwaltungssitzes eines Trusts und die Wegzugsbesteuerung  
(Thomas Hosp und Martin Moosbrugger)

## JUDIKATUR

### ZIVILRECHT geleitet von Klaus Oberndorfer

- 201 OGH: Zur Inventarisierung einer nicht „wirklich gemachten“ Schenkung an eine Privatstiftung des Erblassers  
OGH 20.6.2017, 2 Ob 43/17p
- 203 OGH: Stimmrechtsausschluss der Tochtergesellschaft der Privatstiftung bei Entlastung des Stifters als Vorstandsmitglied  
OGH 23.6.2017, 6 Ob 221/16t

### ABGABENRECHT geleitet von Ernst Marschner

- 207 VwGH: Bewertung von mit Wohnrecht belasteten Grundstück in der Eintragungsgebühr  
VwGH 30.3.2017, Ra 2016/16/0037 (Abweisung der Revision der Präsidentin) (Anmerkung von Ernst Marschner)
- 209 VwGH: Bei Absicherung von Fremdwährungskrediten ist zwischen Zins- und Währungsrisiko zu unterscheiden  
VwGH 26.1.2017, Ro 2015/15/0011 (Aufhebung nach Amtsrevision) (Anmerkung von Ernst Marschner)
- 212 VwGH: Liebhaberei bei vorzeitiger Schenkung der Liegenschaft  
VwGH 27.6.2017, Ra 2017/13/0029 (Zurückweisung der Amtsrevision) (Anmerkung von Ernst Marschner)
- 214 VwGH: Kein Durchgriff durch die Lebensversicherung bei Übernahme eines Wagnisses  
VwGH 31.3.2017, Ro 2016/13/0025 (Zurückweisung der Amtsrevision) (Anmerkung von Ernst Marschner)
- 216 VwGH: Versicherungssteuer nur bei Wagnis  
VwGH 12.9.2017, Ra 2017/16/0123 (Aufhebung) (Anmerkung von Ernst Marschner)

## SERVICE-TEIL

- 218 Tagungsbericht
- 222 Literaturreisenschau zum Stiftungswesen (Ernst Marschner und Klaus Oberndorfer)
- 224 Buchbesprechung
- 225 Herausgeber/Autoren
- 226 Impressum

**ZEI** *D3-£215*



# GESAMTE VERSICHERUNGS- WISSENSCHAFT

Verantwortlicher Schriftleiter (Editor):  
J.-Matthias Graf v. d. Schulenburg

Schriftleitungsassistentz (Managing Editor):  
Ute Lohse

Bereichsschriftleiter (Co-Editors):  
Manfred Wandt  
Angelika May  
Stephan Becher  
Heinz-Dietrich Steinmeyer

Beirat (Associate Editors):  
Peter Albrecht  
Christian Armbrüster  
Meinrad Dreher  
Randy E. Dumm  
Louis Eeckhoudt  
Christian Hipp  
Norbert Klusen  
Klaus D. Schmidt  
Peter Zweifel

**Sonderheft: Jahrestagung 2017  
des Deutschen Vereins  
für Versicherungswissenschaft e.V.**

**Sonderheft: Jahrestagung 2017  
des Deutschen Vereins  
für Versicherungswissenschaft e.V.**



ABHANDLUNG

**Analyse der Abwicklung von gesetzlichen Krankenkassen per sozialrechtlicher Schließung  
oder per Insolvenzverfahren**

A. Bauchowitz · M. Kraft 425

**Telemedizin – Angebote, Chancen und Kosteneffektivität**

S. Christiansen 447

**Vertragsrechtliche Anforderungen an die Gestaltung von „Self-Tracking“-Tarifen  
in der Privatversicherung**

L. Rudkowski 453

**Potenziale von Telematik-Tarifen in der Kfz-Versicherung in Deutschland.  
Theoretische Überlegungen und empirische Ergebnisse zur Akzeptanz**

M. Kraft · J. Hering 503

**The psychological effects on tariff choices for car insurance**

A. Musiol · M. Steul-Fischer 525

**A principal component model for forecasting age- and sex-specific survival  
probabilities in Western Europe**

P. Vanella 539

**Betriebsunterbrechungsversicherung bei kleinen und mittleren Unternehmen.  
Eine Empirische Analyse von Einflussfaktoren auf die Versicherungsentscheidung**

F. Hoppe · N. Gatzert · P. Gruner 555

edien  
Wiesbaden

r |

pzig

issenschaft e.V.

edien

pringer DE.  
ruppe Springer

# Inhalt

## MAGAZIN

<b>Gastkommentar</b>	<b>M4</b>
<i>Berthold Welling</i>	
<b>Aktuelle Rechtsprechung</b>	<b>M7</b>
<b>Anhängige Verfahren</b>	<b>M8</b>
<b>Kurzbeiträge</b>	<b>M10</b>
<b>Meldungen</b>	<b>M17</b>
<b>Handelsblatt Nachrichten</b>	<b>M24</b>
<b>Neue Datenbankinhalte</b>	<b>M25</b>
<b>Handelsblatt Gastkommentar</b>	<b>M30</b>
<b>Worte der Woche</b>	<b>M32</b>

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

IFRS/Rechnungslegung

#### **DPR-Prüfungsschwerpunkte 2018**

*WP/StB Dr. Stefan Bischof, Stuttgart / WP Dr. Robert Link, Berlin / WP/StB Alexander Staß, Stuttgart*

DB1258993 (Kurzfassung vgl. S. M10) S. 73

### KOMPAKT

Handelsbilanzrecht/Rechnungslegung

#### **Neufassung der IDW Stellungnahme zur Rechnungslegung: Bilanzierung erworbener Software beim Anwender - IDW RS HFA 11 n.F.**

*WP/StB Prof. Dr. Christian Zwirner, München*

DB1259053 S. 79

## KURZNACHRICHTEN INTERNATIONALE RECHNUNGSLEGUNG

DB1259956 S. 80

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Einkommensteuer/Betriebliche Altersversorgung

#### **Steuer- und sozialversicherungsrechtliche Besonderheiten bei der bAV aufgrund des Betriebsrentenstärkungsgesetzes ab 01.01.2018**

*Jürgen Plenker, Krefeld*

DB1259001 (Kurzfassung vgl. S. M12) S. 81

Einkommensteuer

#### **Änderung der BFH-Rspr. zum Ausfall von Gesellschafterdarlehen und sonstiger Finanzierungshilfen**

*RA/StB/RiBFH a.D. Joachim Moritz, München /*

*RA Dr. Joachim Strohm, Frankfurt/M.*

DB1258018 (Kurzfassung vgl. S. M13) S. 86

### KOMPAKT

Einkommensteuer

#### **Verlust aus der Übertragung von unentgeltlich erworbenen KapGes.-Anteilen**

*RiBFH Prof. Dr. Francesca Werth, München*

DB1257673 S. 93

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Gewinnermittlung

#### **Anwendung des § 15a EStG auf andere Personen als Kommanditisten und/oder bei anderen als gewerblichen Einkünften**

*OFD Frankfurt/M., Verfügung vom 08.11.2017*

DB1257734 S. 94

Einkommensteuer

#### **Ablösung von Gesellschafterdarlehen oder -sicherheiten durch Gesellschaftereinlagen als nachträgliche Anschaffungskosten**

*OFD Frankfurt/M., Verfügung vom 06.12.2017*

DB1257735 S. 97

Erbschaft-/Schenkungsteuer

#### **Gesetz zur Anpassung des ErbStG an die Rspr. des BVerfG vom 17.12.2014**

*Bayerisches Landesamt für Steuern, Verfügung vom 14.11.2017*

DB1259974 S. 98

## ENTSCHEIDUNGEN

Gewinnermittlung

#### **Abzugsverbot nach § 4 Abs. 5 Satz 1 Nr. 7 EStG bei Bildung einer Ansparabschreibung**

*BFH, Urteil vom 10.10.2017 - X R 33/16*

DB1260101 S. 98



Einkommensteuer

**Dauertestamentsvollstreckung – Veranlassung der Kosten durch die Erzielung von Einkünften aus Vermietung und Verpachtung**

*BFH, Urteil vom 08.11.2017 – IX R 32/16*

DB1260102

S. 100

Kapitalertragsteuer

**Grundsatz der Akzessorietät für die Nachforderung von KapEST**

*BFH, Urteil vom 21.09.2017 – VIII R 59/14*

DB1259020

S. 102

Abgabenordnung

**Aufforderung zur Abgabe einer Steuererklärung – Verjährungsfrist**

*BFH, Urteil vom 04.10.2017 – VI R 53/15*

DB1258147

S. 106

Abgabenordnung

**Aufrechnung mit einer rechtswegfremden Forderung**

*BFH, Urteil vom 01.08.2017 – VII R 12/16*

DB1257373

S. 107

**WIRTSCHAFTSRECHT**

---

**AUFSATZ**

Internationales Privatrecht/Europarecht/Sozialversicherung

**Unionsrechtswidrige Benachteiligung von Ausländersgesellschaften im Unfallversicherungsrecht**

*Prof. Dr. Christoph Teichmann / Wiss. Mitarb. Lothar Wolff, beide Würzburg*

DB1258999 (Kurzfassung vgl. S. M14)

S. 109

**KOMPAKT**

Kartellrecht

**Kartellrechtliche Zulässigkeit eines selektiven Vertriebssystems und Drittplattformverbots beim Vertrieb von Luxusartikeln**

*Prof. Dr. Gabriela von Wallenberg, Regensburg*

DB1259842

S. 115

**ENTSCHEIDUNGEN**

Insolvenzrecht

**Riester-Rente: Unpfändbare Ansprüche aus Altersvorsorgevertrag sind nicht Bestandteil der Insolvenzmasse**

*BGH, Versäumnisurteil vom 16.11.2017 – IX ZR 21/17*

DB1260069

S. 116

Wirtschaftsprüferrecht

**Strafverfahren gegen Vertretungsorgan einer insolventen Gesellschaft: Zur Entbindung eines Wirtschaftsprüfers von Verschwiegenheitspflicht**

*OLG Hamm, Beschluss vom 17.08.2017 – 4 Ws 130/17*

DB1259639

S. 118

Zwangsvollstreckung

**Haftung des Zahlungsdienstleisters für nicht autorisierte Zahlungen von Pfändungsschutzkonto**

*BGH, Urteil vom 17.10.2017 – XI ZR 419/15*

DB1256604

S. 121

Allgemeine Geschäftsbedingungen

**Keine Inhaltskontrolle einer leistungsbeschreibenden Klausel**

*BGH, Urteil vom 05.10.2017 – III ZR 56/17*

DB1253570

S. 123

**ARBEITSRECHT**

---

**AUFSATZ**

Kündigungsrecht

**Kündigung wegen häufiger Kurzerkrankungen**

*RA/FAArbR Dr. Benedikt Inhester, München / Maximilian Schimmelpfennig, Stuttgart*

DB1257257 (Kurzfassung vgl. S. M15)

S. 124

**KOMPAKT**

Kündigungsrecht

**Keine Klagefrist bei Eigenkündigung**

*RAin/FAinArbR Sandra Sfinis, Hamburg*

DB1259258

S. 129

Betriebsverfassungsrecht

**Personelle Zusammensetzung der Schwerbehindertenvertretung nach Betriebsspaltung**

*RAin Mareike Götte, Düsseldorf*

DB1258991

S. 130

**ENTSCHEIDUNGEN**

Kündigungsrecht/Datenschutz

**Sonderkündigungsschutz auch für „stellvertretende“ Datenschutzbeauftragte**

*BAG, Urteil vom 27.07.2017 – 2 AZR 812/16*

DB1259239

S. 131

Betriebsverfassungsrecht

**Anfechtung einer Betriebsratswahl wegen fehlender Aktualisierung der Wählerliste im Intranet**

*BAG, Beschluss vom 02.08.2017 – 7 ABR 42/15*

DB1259115

S. 133





<b>GESETZGEBUNG</b>	III
<b>INFO AKTUELL – WIRTSCHAFTSRECHT</b>	1
<b>INFO AKTUELL – ARBEITS-, SOZIAL- UND STEUERRECHT</b>	2
<b>WIRTSCHAFTSRECHT</b>	
<b>Ilse Koza:</b> Reform des Sachwalterrechts – Einführung in das neue Erwachsenenschutzrecht ab 1. 7. 2018	3
<b>Nora Michtner:</b> Das Register der wirtschaftlichen Eigentümer – ein Überblick	9
<b>Peter Ondrejka:</b> Gewährung von Rabatten nach dem EuGH-Urteil <i>Intel</i>	13
<b>JUDIKATUR</b>	
<b>» KONSUMENTENSCHUTZ</b>	
Verbandsklage: AGB eines Telekom-Unternehmens	18
Verbandsklage: (Unzulässige) AGB eines Fitness-Studios	18
<b>» UNTERNEHMENSRECHT</b>	
Haftung des Frachtführers für beschädigtes Ladegut	20
Makler – schlüssig vereinbarter Provisionsanspruch?	20
<b>» GESELLSCHAFTSRECHT</b>	
Stiller Gesellschafter einer GmbH & Co KG – Mindestverzinsung	21
Übertragung aller KG-Anteile – Prüfung durch Firmenbuchgericht	24
Keine Haftung der Tochter- für die Muttergesellschaft	24
Schadenersatzklage einer (ausgeschlossenen) Gesellschafterin	25
Kaltes Delisting durch Verschmelzung – Rechtsmissbrauch	25
<b>» WETTBEWERBSRECHT</b>	
EuGH: Selektiver Vertrieb von Luxuswaren im Internet	26
Branchenverschiedenheit – keine Kennzeichenverletzung	27
Irreführung durch Bezeichnung „§ BAUANWALT §“	28
Veranstaltungen zum selben Termin wie Konkurrent?	28
Verwertung von Betriebsgeheimnissen durch ehemaligen Arbeitnehmer	29
<b>» INTERNATIONALES VERFAHRENSRECHT</b>	
Mitschuldnerregress – Wahlgerichtsstand des Erfüllungsorts	30
EuGH: Haftungsklage gegen Gläubigerausschuss – internationale Zuständigkeit?	31
Aktionärsklage wegen Verletzung der Publizitätsvorschriften	31





---

## ARBEITSRECHT

---

<b>Franz Schrank:</b> „Arbeitnehmer-Angleichungspaket“: Inkrafttretens-, Anwartschafts-, Günstigkeits- und Umgehungs- schutzfragen	33
<b>Andreas Gerhartl:</b> Teilung der Arbeitgebereigenschaft	40

---

## JUDIKATUR

---

### » ALLGEMEINES ARBEITSRECHT

Betriebsrat: Einsichtsrecht betreffend Vordienstzeitenanrechnung	43
Anspruch des Betriebsrats auf Sachmittel	44
Begehren auf Vorlage von Arbeitszeitaufzeichnungen	44
Überstundenpauschale: Entlohnung weiterer Überstunden – Verfall	45
Elternteilzeit: Dauer des Bestandschutzes bei Scheitern der Verhandlungen	46
Entlassung einer Rechtsanwaltssekretärin wegen dauerhafter Dienstunfähigkeit	47

---

### » SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

UV-Schutz – Unfall nach Einräumen des Geschirrspülers in Betriebsküche	48
--	----

---

## STEUERRECHT

---

VwGH zur Hauptwohnsitzbefreiung bei Eigentumswohnungen ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	49
VwGH zu Instandhaltungskosten bei der Prognoserechnung ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	50
<b>Udo Eversloh:</b> BFH: Verlust bei Einkünften aus Kapitalvermögen wegen privater Darlehensforderung	51
VwGH: Keine Abfertigungsbegünstigung für kurzfristig erhöhte Bezüge (verdeckte „Golden Handshakes“) ( <i>Anm W. Doralt</i> )	52
VwGH zur Bilanzberichtigung nach Korrektur der Rechtsansicht bei GPLA-Prüfung ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	54
<b>Alexander Hofmann:</b> Weitere Anmerkungen zu VwGH: Alineare Verlustzuweisung bedarf wirtschaftlicher Gründe	55
VwGH: „Unzuständigkeitsbeschluss“ des BFG rechtswidrig ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	57
<b>Maria Joklik-Fürst:</b> Berufsrechtliche Verschwiegenheitspflichten der Freiberufler im Abgabenverfahren	59

---

## IMPRESSUM

---

68

Wirtschaftsrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

**EuGH:** Geldwäsche-RL – Auslegung des Begriffs „Verpflichteter“ (17.1.2018 – C-676/16)

**BGH:** EDEKA/Kaiser's Tengelmann – Untersagung des Zusammenschlusses – Befugnis der Kartellbehörde zum Erlass flankierender Verbotsverfügung (14.11.2017 – KVR 57/16)

**BGH:** Erstattung des Reisepreises nach Änderung der Reiseleistung durch Reiseveranstalter (16.1.2017 – X ZR 44/17)

**LG Berlin:** Internationale Zuständigkeit für das Niki-Insolvenzverfahren liegt in Österreich (8.1.2018 – 84 T 2/18)

**BKartA:** XXXLutz verzichtet auf rückwirkende Hochzeitsrabatte

Verwaltung

**BaFin:** Versicherungsvertrieb – öffentliches Konsultationsverfahren zur Änderung des Rundschreibens 2014

**BaFin:** Erläuterung des europaweiten Instruments der Produktintervention

Gesetzgebung

**BT:** Wohnungseigentumsgesetz soll verbessert werden

Aufsatz

**Dr. Reinhard Siegert, RA**

Selektivvertrieb – ein Luxusphänomen?

Das Coty-Urteil des EuGH zum Plattformverbot und seine Folgen für die Praxis

In seiner mit Spannung erwarteten Entscheidung zur Rechtssache Coty stellte der Europäische Gerichtshof am 6.12.2017 die Weichen für eines der „Hot Topics“ des Europäischen Vertriebskartellrechts: Darf ein Hersteller den Händlern innerhalb des von ihm organisierten Selektivvertriebssystems untersagen, die Vertragswaren über Plattformen Dritter wie beispielsweise Amazon oder eBay zu vertreiben? Mit seinem Urteil stärkte der EuGH jedenfalls den Herstellern von Luxusgütern den Rücken: Plattformverbote zur Sicherstellung des Luxusimages fielen, sofern die Kriterien aus der „Metro“-Rechtsprechung des Gerichtshofs eingehalten seien, bereits nicht unter das Kartellverbot. Auch eine Kernbeschränkung nach der Gruppenfreistellungsverordnung für vertikale Beschränkungen (VO 330/2010) wurde vom EuGH jedenfalls für den Bereich der Luxusgüter verneint. Was aber bedeutet dies für die vertriebskartellrechtliche Beratungspraxis? Sind Drittplattformverbote für Luxusgüter zulässig, für die große Zahl der sonstigen selektiv vertriebenen Produkte dagegen nicht? Der Beitrag richtet sich an interne und externe Berater von Unternehmen, die – auf der Hersteller- oder der Händlerebene – im Selektivvertrieb aktiv sind. Er ordnet die Entscheidung des EuGH in die Dogmatik des Vertriebskartellrechts ein und geht der Frage nach, inwieweit der EuGH tatsächlich Klarheit in die Selektivvertriebslandschaft gebracht hat.

Entscheidungen

**BGH:** Widerrufsrecht beim Online-Matratzenkauf? – Vorabentscheidungsersuchen (15.11.2017 – VIII ZR 194/16 – dazu BB-Kommentar von **Sebastian Schnell, RA, LL.M.**)

**BGH:** Leistungsverweigerungsrecht des Bürgen bei Stillhalteabkommen zwischen Gläubiger und Hauptschuldner (28.11.2017 – XI ZR 211/16)

**OLG Frankfurt a.M.:** Anmeldung der Zweigniederlassung einer Limited – welche Unterlagen sind vorzulegen? (8.8.2017 – 20 W 229/14 – dazu BB-Kommentar von **Prof. Dr. Sabine Otte-Gräbener, LL.M.**)

Steuerrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

**BFH:** Dauertestamentsvollstreckung – Veranlassung der Kosten durch die Erzielung von Einkünften aus Vermietung und Verpachtung (8.11.2017 – IX R 32/16)

**BGH:** § 3a Abs. 4 UStG verfassungs- und unionsrechtskonform (10.10.2017 – 1 StR 447/14)

**FG Köln:** Keine Pflicht zur Vergabe lückenlos fortlaufender Rechnungsnummern bei Einnahme-Überschuss-Rechnung (7.12.2017 – 15 K 1122/16)

**FG Düsseldorf:** Keine Besteuerung des Rentenbarwerts einer Pensionszusage bei Übertragung auf eine andere GmbH (13.7.2017 – 9 K 1804/16 E)

**FG Düsseldorf:** Kommanditbeteiligung einer Stiftung als wirtschaftlicher Geschäftsbetrieb (18.12.2017 – 6 K 1598/16 K)

**FG Münster:** Zur richtigen Bezeichnung des Inhaltsadressaten im Umsatzsteuerbescheid für eine in Liquidation befindliche GmbH (18.5.2017 – 5 K 1954/16 U)

Aufsätze

InvStG

**Dr. Elmar Bindl, StB, und Dr. Sebastian Leidel, RA**

Die Steuerbefreiungen nach § 42 Abs. 4 und 5 InvStG 2018 bei mehrstufigen Fondsstrukturen

Nach dem InvStG 2018 sind Spezial-Investmentfonds mit ihren inländischen Einkünften grundsätzlich körperschaftsteuerpflichtig, sofern sie von den bestehenden Wahlrechten zur vollständigen Steuerbefreiung keinen Gebrauch machen bzw. machen können. Um eine steuerliche Doppelbelastung auf Fonds- und Anlegerebene in diesen Fällen zu vermeiden bzw. abzumildern, regeln § 42 Abs. 4 und 5 InvStG 2018, dass die ausgeschütteten und ausschüttungsgleichen Erträge auf Anlegerebene unter bestimmten Voraussetzungen ganz oder teilweise steuerbefreit sind. Anwendungsfragen stellen sich in diesem Zusammenhang insbesondere bei mehrstufigen Fondsstrukturen.

**Dr. Nathalie Harksen, RAin**

Das Drittlandsreihengeschäft – im Blickwinkel des Gesetzgebungsvorschlags der Europäischen Kommission

Insbesondere logistische Gründe wie die Verkürzung der Lieferwege und damit der Lieferkosten als auch die Vereinfachung der Abwicklung veranlassen viele Unternehmer, Waren nicht mehr analog dem Rechnungsweg, sondern unmittelbar vom ersten Lieferer an den letzten Abnehmer in einer Kette zu transportieren. Was logistisch zu einer Erleichterung in der Abwicklung führt, stellt unter dem Blickwinkel der Umsatzsteuer inzwischen eine immense Belastung für den Unternehmer dar. Inhalt des Beitrags ist die Auseinandersetzung mit den Vorschlägen zur Neuregelung des Reihengeschäfts auf europäischer wie auch nationaler Ebene in Deutschland in den Fällen, in denen Waren nicht im Binnenmarkt geliefert, sondern aus- oder eingeführt werden.

Entscheidungen

**BFH:** Organschaft: Keine sachliche Unbilligkeit bei verzögerter Registereintragung (23.8.2017 – I R 80/15)

**FG Münster:** Parzellenweise Verpachtung eines ruhenden landwirtschaftlichen Betriebs (22.11.2016 – 12 K 1519/14 E – dazu BB-Kommentar von Dipl.-Kfm./Dipl.-Volksw. **Dr. Matthias Wackerbeck, LL.M., RIFG**)

129

149

131

151

157

138

141

144

164

167



## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

#### Rechnungslegung

**IASB:** IFRS-Taxonomie Update in Bezug auf IFRS 17  
**DRSC:** Quartalsbericht Q4/2017

#### Wirtschaftsprüfung

**EU-Kommission:** Öffentliche Konsultation zur Zweckmäßigkeit aufsichtlicher Meldungen im Finanzsektor

**IDW:** Aktualisierung des Positionspapier zu den Nichtprüfungsleistungen

**IDW:** Aktualisierung des Positionspapiers zur Ausschreibung der Abschlussprüfung

**IDW:** Stellungnahme zur IPSASB-Konsultation „Accounting for Revenue an Non Exchange Expenses“

**IDW:** Neufassung der niedersächsischen Eigenbetriebsverordnung

**WPK:** De-Mail für die Teilnahme am elektronischen Rechtsverkehr

**WPK:** Stellungnahme zum RefE eines NRWStAnpUG-EU

**WPK:** Umfrage der Universität Melbourne zur Zukunft der „Accounting Profession“ und ihrer Aus-/Fortbildungsanforderungen

#### Betriebswirtschaft

**BMWi/BAFA:** Betriebswirtschaftliche Beratung durch Steuerberater ist förderungsfähig

169

### Aufsätze

Dr. Robert Link, WP

IFRS

#### Anwendung von Wesentlichkeit in der Finanzberichterstattung – Möglichkeiten und Fallstricke vor dem Hintergrund des IFRS Practice Statement 2

Der Grundsatz der Wesentlichkeit ist für jede Form von Kommunikation intuitiv und besagt, dass nur die Dinge kommuniziert werden müssen, die von Bedeutung sind. Was wesentlich ist, bestimmt sich durch das Kommunikationsziel, d. h. aus der Zwecksetzung einer Kommunikation. Auch der kapitalmarktorientierten IFRS-Rechnungslegung mit der Zwecksetzung der Kommunikation von entscheidungsrelevanten Informationen ist der Grundsatz der Wesentlichkeit immanent. Obwohl dessen Aussage trivial ist, erweist sich der ordnungsgemäße Umgang mit der Wesentlichkeit für Ersteller häufig als schwierig, insbesondere im Kontext mit Anhangangaben. So hatte der IASB im Rahmen seiner „Disclosure Initiative“ bzw. „Better Communication in Financial Reporting“- Initiative festgestellt, dass es in den IFRS keine ausreichenden Handlungsleitlinien zur Wesentlichkeit gibt und dass auch Unsicherheiten bestehen, wie diesbezügliche Ermessensentscheidungen für Angaben im IFRS-Anhang zu füllen sind. Mit der Veröffentlichung des IFRS Practice Statement 2 („Making Materiality Judgements“) nebst einem Entwurf einer überarbeiteten Definition von „wesentlich“ (ED/2017/6) im September 2017 trägt der IASB diesen Defiziten Rechnung. Der Beitrag gibt einen Überblick über die wesentlichen Inhalte des Practice Statement und diskutiert ausgewählte Fragestellungen ihrer Anwendung. Soweit es hierfür erforderlich ist, wird dabei auch auf die Neudefinition von „wesentlich“ eingegangen.

Jürgen Fodor und Hanne Borst

#### Rechnungszins und Inflationsrate für betriebliche Versorgungsleistungen im nationalen und internationalen Jahresabschluss zum 31.12.2017 – Update

### Entscheidung

**BFH:** Beitrittsaufforderung an das BMF: Nachträgliche Anschaffungskosten bei Gesellschaftereinlagen „in letzter Minute“ (11.10.2017 – IX R 5/15 – dazu BB-Kommentar von

Dr. Michael Seppelt, RA/FAStR/FAHaGesR/StB/FBIntStR)

176

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

179

#### Entscheidungen

**BAG:** Wirksames Weisungsrecht ohne vorherige Durchführung eines BEM (18.10.2017 – 10 AZR 47/17)

**BAG:** Nachwirkung von Tarifnormen (27.9.2017 – 4 AZR 630/15)

**BAG:** Wirksame Allgemeinverbindlicherklärung eines Tarifvertrags (20.9.2017 – 10 ABR 42/16)

**BAG:** Zulässige Befristung nach dem WissZeitVG (30.8.2017 – 7 AZR 524/15)

**BAG:** Diskriminierungsverbot bei Ruhegeld und betrieblicher Hinterbliebenenversorgung (26.9.2017 – 3 AZR 733/15)

**BAG:** Mitbestimmung des Betriebsrats bei der Arbeitszeit (22.8.2017 – 1 ABR 5/16)

**BAG:** AGB-Kontrolle – Vertragsstrafenklausel (24.8.2017 – 8 AZR 378/16)

**BAG:** Vergütung von Umkleidezeiten (6.9.2017 – 5 AZR 382/16)

**BAG:** Angemessenheit der Verfahrensdauer – Prozesskostenhilfe (13.12.2017 – 5 AZA 84/17)

**BGH:** Pfändbarkeit des Kostenerstattungsanspruchs des Betriebsrats (8.11.2017 – VII ZB 9/15)

**LAG Düsseldorf:** Arbeitszeugnis – Erwähnung selbstständiger Arbeitsweise (29.11.2017 – 12 Sa 936/16)

### Aufsatz

171

Henrik Lütthge, RA/FAArbR, und Dr. Franziska v. Kummer, LL.M., M.C.L., RAin/FAinArbR, Dipl.-Kffr., Dipl.-Vw.

#### Weißer Rauch aus Erfurt: Unbillige Weisungen sind (doch) unverbindlich? – Analyse, Bewertung und Folgen für die Beratungspraxis

– zugleich eine Besprechung von BAG, 18.10.2017 – 10 AZR 330/16 –

Nach § 106 S. 1 GewO hat der Arbeitgeber gegenüber dem Arbeitnehmer ein Weisungsrecht. Er kann demnach Inhalt, Ort und Zeit der Arbeitsleistung nach billigem Ermessen näher bestimmen, soweit diese Arbeitsbedingungen nicht durch den Arbeitsvertrag, Bestimmungen einer Betriebsvereinbarung, eines anwendbaren Tarifvertrages oder gesetzliche Vorschriften festgelegt sind. Doch was gilt, wenn der Arbeitgeber die Grenze der Billigkeit überschreitet: Muss der Arbeitnehmer einer unbilligen Weisung erst einmal Folge leisten?

### Entscheidung

**BAG:** Diskriminierende Stellenausschreibung – Inangangsetzung der Ausschlussfrist bei Kenntnisnahme (29.6.2017 – 8 AZR 402/15 – dazu BB-Kommentar von Dr. Hans-Peter Löw, RA)

186

### Neuerscheinung Buch

Schleißmann, Das Arbeitszeugnis

Antworten auf alle Fragen des Zeugnisrechts

November 2017, Seiten, Kt., € 89,-

ISBN: 978-3-8005-3289-6 / Infos unter: www.shop.ruw.de

176

### Die Erste Seite

Dr. Hans-Joachim Fritz, RA/FAHaGesR/FAArbR

Kartellschadensregress gegen Manager – Außer Spesen nichts gewesen

Impressum/Vorschau

VIII

**Beiträge | Contributions**

**Vertrauen – Begriffliche Grundlagen**

Peter Nobel

**Vertrauen im Finanzmarktrecht**

Felix Uhlmann | Jasna Stojanovic

**Vertrauen in Geld**

Rolf H. Weber

**Kundenvertrauen in Banken**

Susan Emmenegger | Thirza Döbeli

**Vertrauen im Kapitalmarkt**

Harald Bärtschi | Yannick Hirschi

**Vertrauen, Kredit und Kreditsicherheiten**

Hans Kuhn

**Regulatorische Antwort auf FinTech**

Yves Mauchle

**Berichterstattung | Comptes-rendus**

**Finanzmarktaufsichtsrecht**

Urs Bertschinger

**Rechtsstaatlichkeit der FINMA-Watchlist**

BGer 1C\_214/2016 vom 22. März 2017

Thomas Grob | Hans Caspar von der Crone

**SZW /  
RSDA**

Herausgeber:

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

Schriftleiterin:

Charlotte M. Baer

D3-Z235

## Inhalt | Table des matières

<b>Editorial   Éditorial</b> Rolf H. Weber   Charlotte M. Baer	719
<b>Beiträge   Contributions</b>	
<b>Vertrauen – Begriffliche Grundlagen</b> Peter Nobel	721
<b>Vertrauen im Finanzmarktrecht aus öffentlich-rechtlicher Sicht</b> Felix Uhlmann   Jasna Stojanovic	732
<b>Vertrauen in Geld</b> Rolf H. Weber	743
<b>Kundenvertrauen in Banken</b> Susan Emmenegger   Thirza Döbeli	752
<b>Vertrauen im Kapitalmarkt</b> Harald Bärtschi   Yannick Hirschi	771
<b>Vertrauen, Kredit und Kreditsicherheiten</b> Hans Kuhn	792
<b>Die regulatorische Antwort auf FinTech: Evolution oder Revolution?</b> Yves Mauchle	810
<b>Berichterstattung   Comptes-rendus</b>	
<b>Das Finanzmarktaufsichtsrecht vom vierten Quartal 2016 bis ins vierte Quartal 2017</b> Urs Bertschinger	831
<b>Die Rechtsstaatlichkeit der FINMA-Watchlist</b> Urteil des BGer 1C_214/2016 vom 22. März 2017 Mit Bemerkungen von Thomas Grob und Hans Caspar von der Crone	851
<b>Autorenverzeichnis   Liste des auteurs</b>	862



SZW / RSDA 6/2017

## AW-Prax

### Außenwirtschaftliche Praxis

Herausgegeben in Verbindung mit dem Europäischen Forum für Außenwirtschaft, Verbrauchsteuern und Zoll e.V. (EFA)

#### Schriftleitung

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

#### Redaktion Außenhandelsrecht

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

#### Redaktion Exportkontrollrecht

Dr. Klaus Pottmeyer, Rechtsanwalt redaktion@aw-prax.de, Anschrift wie Verlag

#### Redaktion Zollrecht

Prof. Dr. Peter Witte (stellvertretender Schriftleiter) redaktion@aw-prax.de, Anschrift wie Verlag

#### Herausgeberbeirat

Dr. Angela Dube, Deutscher Industrie- und Handelskammertag (DIHK), Berlin

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

RA Klaus John, Zentralverband Elektrotechnik- und Elektroindustrie e.V. (ZVEI), Frankfurt

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

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

RA Olaf Kreuzer, Fribourg, Außenwirtschaftsrunde e.V.

RAin Claudia Kurz, Verband der chem. Industrie e.V., Frankfurt

RA Michael Lux, Brüssel

Dr. Anton Mairinger, Hofrat des Verwaltungsgerichtshofs, Wien

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

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

Prof. Dr. Burghard Piltz, Rechtsanwalt, Hamburg

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

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

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

Prof. Dr. Walter-Michael Summersberger, Universität Linz

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

Klaus Vorpeil, Rechtsanwalt, Mainz/Bad Kreuznach

Karl Wendling, Ministerialdirigent im Bundesministerium für Wirtschaft und Energie, Berlin

Stefan Wengler, Dipl.-Volksw., Außenhandelsvereinigung des Deutschen Einzelhandels e.V. (AVE), Köln

Oliver Wieck, ICC Germany e.V., Berlin

#### Ständige Mitarbeiter

Dr. Susanne Aigner, Europäische Kommission, Brüssel

Stephan Alexander, Richter am Finanzgericht Düsseldorf

Dr. Kai Henning Felderhoff, AWB Rechtsanwalts-gesellschaft mbH, Münster

Prof. Dr. Dr. h.c. (UA) Lothar Gellert, Hochschule des Bundes, Münster

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

Serge Gumy, Eidg. Oberzolldirektion, Bern

Hans-Joachim Kampf, Dipl.-Finanzwirt, Hochschule des Bundes, Münster

Dr. Thomas Möller, Oberregierungsrat, Hauptzollamt Osnabrück

Karl-Heinz Palmes, Regierungsoberamtsrat beim Statistischen Bundesamt – Gruppe Außenhandel, Wiesbaden

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

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

## Inhalt

### Beiträge · Aufsätze · Berichte

Arne Mielken

- **Brexit – Have your cake and eat it?** 5

Dr. Thomas Möller

- **Zollmanagement – Finanzplanung mit Einfuhrabgaben 2.0** 10

Dr. Thomas Kiefer

- **Länderbericht Korea – Wirtschaftsboom trotz politischer Spannungen** 13

Oliver Schulz

- **Vietnam: Traumziel für Investoren** 17

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff

- **Musterkaufvertrag für das Auslandsgeschäft** 21

Frank Mertz

- **Weg vom Beleg und hin zum Prozess** 24

Dr. Gabriela Burkert-Basler

- **Verschärfung des US-Embargos gegen Russland und den Iran** 28

### RechtsprechungsReport

Prof. Dr. Peter Witte

- **Räumung eines Zolllagers** 31

Klaus Vorpeil

- **Produktsicherheit bei nicht durch EU-Vorschriften abgedeckte Gefahren** 34

### Nachrichten

#### GesetzgebungsReport

#### SeminarKalender

#### StellenMarkt

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



### Impressum

3, 19



#### Beilagenhinweis:

Dieser Ausgabe liegen Beilagen, des Bundesanzeiger Verlags, der Westfälischen Wilhelms-Universität Münster, der AWA und des Verlag C.H.BECK bei. Wir bitten unsere Leser um Beachtung.



# StuB

## STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 49 **Bilanzierung von Software nach IDW RS HFA 11 n. F. und 31 n. F.**  
Das IDW schwenkt auf die DRSC-Linie ein  
Prof. Dr. habil. Robin Mujkanovic
- 54 **E-DRS 33 „Währungsumrechnung im Konzernabschluss“**  
Umrechnung von auf fremde Währung lautenden Abschlüssen  
Dr. Benjamin Roos
- 60 **Mitunternehmerinitiative und Mitunternehmerrisiko bei einer GmbH & Still**  
Anmerkung zum BFH-Urteil vom 13.7.2017 - IV R 41/14  
WP/RA/StB Niels Doege und StB Frank Johannesmeier
- 64 **Grenzen des pauschalen Betriebsausgabenabzugsverbots des § 8b Abs. 3 Satz 1 KStG**  
Anmerkungen zum BFH-Urteil vom 31.5.2017 - I R 37/15  
Prof. Dr. Gerrit Adrian
- 67 **Die Verwaltungsauffassung zum Konsignationslager**  
Anmerkungen zum BMF-Schreiben vom 10.10.2017  
RA Dr. Tobias Rolfes

## PRAXISFÄLLE

- 70 **Verpflichtung eines Idealvereins zur Anzeige nach § 2 Abs. 2 PublG**  
WP/StB Dr. Niels Henckel

## AKTUELL BERATEN

- 71 **Die wichtigsten Entscheidungen 2017 an der Schnittstelle von Insolvenz- und Steuerrecht**  
Prof. Dr. Jens M. Schmittmann

## KURZNACHRICHTEN

- 73 Teilwerterhöhung für Fremdwährungsdarlehen in Schweizer Franken
- 74 IDW RS HFA 11 und 31 verabschiedet
- 75 Keine Kürzung des Hinzurechnungsbetrags gem. § 8 Nr. 5 GewStG um Teilwertabschreibungen
- 75 Eindeutigkeit von Pensionszusagen, Überversorgung
- 75 Einordnung des Handels mit Vorratsgesellschaften
- 76 Nachträgliche Anschaffungskosten einer Beteiligung i. S. des § 17 EStG
- 76 Insolvenzbedingter Ausfall einer privaten Darlehensforderung als Verlust aus Kapitalvermögen
- 77 Aufwendungen für die Unterbringung in einem Alten- und Pflegeheim
- 77 Depotübergreifende Verlustverrechnung gem. § 20 Abs. 6 Satz 1 EStG
- 77 Doppelte Belastung von Altersvorsorgeaufwendungen und Altersbezügen
- 78 § 50d Abs. 3 EStG a. F. europarechtswidrig
- 78 Verfassungsmäßigkeit des Grundfreibetrags, Kinderfreibetrags und Betreuungsfreibetrags
- 78 Einzelfragen zur Abgeltungsteuer
- 78 Behandlung von unentgeltlichen oder verbilligten Mahlzeiten der Arbeitnehmer ab Kalenderjahr 2018
- 79 Unionsrechtlicher Prüfungsmaßstab bei Steuerfreistellung nach DBA
- 79 Umsatzsteuer-Umrechnungskurse Dezember 2017
- 80 Grenzüberschreitende Warenlieferungen in ein inländisches sog. Konsignationslager
- 81 Billigkeitserlass von Nachzahlungszinsen
- VIII Service/Impressum



Merksatz



Literatur



Weblink



Informationen



Audio



Siehe auch



Community



Quelle



Video



Galerie



Berechnung

# SWK

## Steuer- und Wirtschaftskartei



### **Tagesfragen**

Die steuerlichen Neuerungen ab 2018

Ministerrat beschließt „Familienbonus Plus“

Beschäftigungsbonus läuft mit 31. 1. 2018 aus

BMF-Info zur Verrechnungspreisdokumentation

Neuregelung der Kosten der Berufsschulinternate

Geplante Änderungen für Sachverständige

### **Ertragsteuern**

Rechnungszinsfuß für Pensionsrückstellungen

Abzugsverbot und Verlustausgleich bei Grundstücksveräußerung

Grundstücksveräußerung unter Rückbehalt von Grundanteilen

### **Verfahrensrecht**

Beschwerdezinsen und Verlustvortrag

Zuständigkeit bei fehlender Beschwerdeentscheidung

### **Wirtschaft**

Bilanzielle Umgliederung von Kapitalgesellschaftsanteilen

# IN DIESEM HEFT

D3-Z25

Die steuerlichen Neuerungen ab 2018 (Keppert)	57
Ministerrat beschließt „Familienbonus Plus“	62
Beschäftigungsbonus läuft mit 31. 1. 2018 aus	63
Neuer Name für die Kammer der Steuerberater und Wirtschaftsprüfer	63
Knapp 200 Personen zahlen Höchststeuersatz von 55 %	63
Brillen und Lupen als Betriebsausgaben? (Steuerinsider)	64
Die BMF-Info zur Verrechnungspreisdokumentation (Manessinger / Schmit)	65
Übernahme und Rückerstattung von Berufsschulinternatskosten (Wiesinger)	68
Indexierung der Familienbeihilfe	70
Die geplanten Änderungen für Sachverständige (Keppert / Hallas)	71
Rechnungszinsfuß für Pensionsrückstellungen, quo vadis? (Urnik / Kandler)	74
Abzugsverbot und Verlustausgleich bei Grundstücksveräußerungen (Kanduth-Kristen / Kampitsch)	81
In-vitro-Fertilisation einer in gleichgeschlechtlicher Partnerschaft lebenden Frau abzugsfähig	89
Grundstücksveräußerungen unter Rückbehalt von Grundanteilen für Wohnungen der Veräußerer (Beiser)	90
Verhängung hoher Geldstrafen durch FMA nicht verfassungswidrig	93
Beschwerdezinsen und Verlustvortrag (Ritz)	94
Zur Zuständigkeitsfrage des BFG bei fehlender Beschwerdeentscheidung (Urban-Kompek)	97
Bilanzielle Umgliederung von Kapitalgesellschaftsanteilen bei Veräußerungsabsicht? (Steinhauser)	101
Aus der jüngsten Rechtsprechung (aktuelle Steuerjudikatur)	109

- EuGH: MTR/Missbrauchsabwehr
- EuGH: DBA Deutschland/Genussscheine
- EuGH: MwSt/Vorsteuerabzug
- EuGH: MwSt/Zusammenschlüsse (I)
- EuGH: MwSt/Zusammenschlüsse (II)
- EuGH: MwSt/Zusammenschlüsse (III)
- EuGH: MwSt/Vorsteuererstattung
- EuGH: MwSt/Nebenleistungen
- EuGH: MwSt/Leasingvertrag

- EuGH: MwSt/Landwirtschaft
- EuGH: MwSt/Bemessungsgrundlage
- EuGH: MwSt/Vorsteuerabzug
- EuGH: MwSt/Sport
- EuGH: MTR/Gewinnausschüttungen
- EuGH: MwSt/Vorsteuerabzug
- EuGH: MwSt/ermäßigter Steuersatz
- EuGH: MwSt/Rechnung

Impressum:  
Siehe letzte Umschlagseite

Inhaltsverzeichnisdienst per E-Mail.

Anmeldung unter <https://www.lindeverlag.at/newsletter>

# SWK

Steuer- und Wirtschaftskartei

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

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

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

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

**Adresse:** 1210 Wien, Scheydgasse 24

93. Jahrgang / 20. Jänner 2018 / Nr 3

# Archiv für die civilistische Praxis

Herausgegeben von  
Reinhard Bork, Jochen Taupitz und Gerhard Wagner

---

## Abhandlungen

- Birgit Weitemeyer*: Reformbedarf im Stiftungsrecht aus rechtsvergleichender Perspektive. Stellungnahme zum Bericht der Bund-Länder-Arbeitsgruppe „Stiftungsrecht“ an die Ständige Konferenz der Innenminister und -senatoren der Länder ..... 431
- Stefan Greiner*: Die Auslegung empfangsbedürftiger Willenserklärungen zwischen „Normativität“ und subjektivem Empfängerhorizont ..... 492
- Martin Fries*: Nacherfüllung in der vertragstypübergreifenden Absatzkette .... 534
- David Paulus*: Elternunterhalt oder nicht Elternunterhalt?  
Eine rechtspolitische Kritik ..... 579
- Carsten König*: Deliktshaftung von Konzernmuttergesellschaften ..... 611

## Literatur

- Alexander Hellgardt*: Regulierung und Privatrecht  
Referent: *Gunther Kühne* ..... 687
- Joachim Rückert*: Abschiede vom Unrecht  
Referent: *Benjamin Labusen* ..... 696



1.2017

# Rappresentanza senza populismi

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

D3-7300

## Percorsi costituzionali

*f*MC

Fondazione Magna Carta





# INDICE

1.2017

## *Rappresentanza senza populismi*

### EDITORIALE

TOMMASO EDOARDO FROSINI, *La lotta per il costituzionalismo* ..... p. 3

### SAGGI

- CARLA BASSU, *Le nuove frontiere della rappresentanza politica* ..... » 13
- NICOLA LUPO, *La rappresentanza politica oggi: sfide esistenziali e snodi concettuali* ..... » 37
- FULCO LANCHESTER, *Lo stato della democrazia pluralista in Europa* » 53
- ALESSANDRO MORELLI, *La democrazia come sistema aperto: il caso italiano* ..... » 73
- SERENA SILEONI, *No taxation without representation: profili costituzionali di un motto che si fa in cinque* ..... » 89
- PINO PISICCHIO, *Governi tecnici e rappresentanza. Aspetti comparatistici* ..... » 123
- STEFANO CECCANTI, *Primarie: le ragioni italiane (e non solo)* ..... » 149
- SILVIO GAMBINO, *Interrogativi e dubbi sulla riforma elettorale (a valle della stagione referendaria)* ..... » 161
- MADDALENA ZINZI, *La transizione della democrazia rurale nell'esperienza cinese* ..... » 175
- GIORGIO GRASSO, *Le «Mouvement 5 étoiles» et les défis de la démocratie représentative: à la recherche d'une notion constitutionnelle de populisme?* ..... » 205
- JEAN-PHILIPPE DEROSIER, *Une nouvelle représentation française: la victoire d'EM, Regard rétrospectif sur une année d'élections* ... » 227

### OSSERVATORIO

SILVIA SASSI, *Crisi della sovranità e diritto transnazionale* ..... » 247

FIAMMETTA SALMONI, <i>Crisi bancarie e incostituzionalità del bail-in ...</i>	p. 285
CLAUDIA GOLINO, <i>Strumenti giuridici ed incentivi economici a favore dell'imprenditoria giovanile e femminile nel framework legislativo nazionale</i> .....	» 317
CATERINA DRIGO, <i>Traiettorie di una convivenza difficile. Spunti di riflessione a partire dalla c.d. questione burkini</i> .....	» 333
BIAGIO ANDÒ, <i>The 2014 Tunisian Constitution: a Floodgate to Conflicts?</i> .....	» 353
MICHAEL DUNNE, <i>The United Kingdom, the European Union and the British Referendum of June 2016. Part II: The Great Debate and the Result</i> .....	» 369
CHRIS HIMSWORTH, <i>Asking the People a Second Time: The Constitutional Politics of a Second Referendum on Scottish Independence</i> .....	» 407
<i>Elenco collaboratori</i> .....	» 431

02244061 A10275558 31-DEC-17  
WIRTSCHAFT UNIVERSITAET WIEN  
WELTHANDELSPLATZ 1 - HAUS LC  
UNIVERSITAETS BIBLIOTHEK - ZEITSCHRIFTEN  
WIEN 1020  
AUSTRIA

000  
P001  
001  
210

atives

dy quick guide

# count on it

Companies are urged to plan for  
FASB's new lease accounting standard

18

American Institute of CPAs

# JOURNAL OF ACCOUNTING

D3-Z1

WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITAET  
WIEN  
VIRTSCHAFTS  
UNIVERSITAET  
WIEN  
VIRTSCHAFTS  
UNIVERSITAET  
WIEN  
VIRTSCHAFTS  
UNIVERSITAET  
WIEN

**CONTENTS**

D3-ZA

**NEWS DIGEST**

- 9 | *SEC approves PCAOB's new auditor's reporting model*  
*New analyses guide health care entities through change*  
*PCAOB identifies most frequent 2016 audit issues*  
*FASAB addresses intragovernmental exchanges and component reporting*  
*AICPA offers advice on public business entity determination*  
*FinREC releases more revenue recognition working drafts*  
*Key dates; Drafts outstanding*

**COLUMNS**

- 14 | **Professional Liability Spotlight**  
*No T' in team*  
Teamwork is important in helping protect CPA firms from professional liability risks.
- 16 | **Checklist**  
*Leading the way to success*  
Colleges, universities, and practitioners can help students develop "professional readiness" and the potential for leadership.
- 56 | **From The Tax Adviser**  
*Mortgage broker is not a real estate professional*  
Since brokering loans is not a "real property trade or business," a taxpayer was subject to the passive activity loss rules of Sec. 469.
- 58 | **Tax Practice Corner**  
*Documenting virtual currency transactions*  
Even the simplest uses of this increasingly popular medium of exchange will likely involve a basis calculation for tax purposes.
- 62 | **Tax Matters**  
*Erroneously claimed single status does not foreclose switching to a joint return*  
*Canadian's Ohio unemployment compensation is taxable*  
*Qualified small employer HRAs get guidance*  
*IRS touts progress against taxpayer identity theft*

- IRS updates special per-diem rates for business travel*
- IRS does not acquiesce to real estate professional holding*
- IRS issues procedure granting automatic approval for certain defined benefit plan funding method changes*
- California wildfire victims have a tax extension*

**68 | Technology Q&A**

This month's column looks at a formula that counts the number of words in an Excel cell, how to password-protect IRS Form 941, what functions and data that organizations should consider moving to the cloud, and handy keyboard shortcuts for Facebook.

**72 | Expanding Your App-titude**

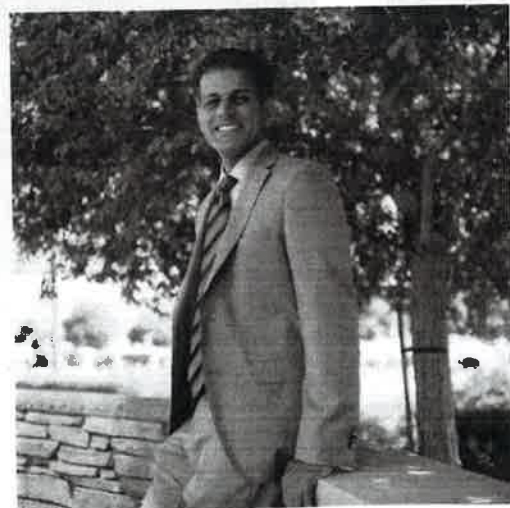
- Speedtest gauges your internet speed*
- IHandy Carpenter keeps you on the level*

**74 | Inside AICPA**

- AICPA's highest award honors outstanding contributions to the profession*
- Volunteers recognized for years of service*
- Where to Turn*

**76 | The Last Word**

Developing deep insight in a specialized area can provide a firm with an important advantage in a competitive marketplace, according to Richard Preciado, CPA, managing partner of Hutchinson and Bloodgood LLP in El Centro, Calif.



**CPE DIRECT**

Another major benefit for JofA readers  
Stay current through the JofA and earn CPE credit based on JofA articles—with the CPE Direct self-study subscription program. You can earn up to 48 CPE credits a year. Quarterly CPE Direct study guides combine JofA articles with supplemental materials and exams. An annual subscription is \$1 for AICPA members or \$236.25 for nonmembers. For more information to order, visit [aicpastore.com/cpe](http://aicpastore.com/cpe) or call 888-777-7



This issue does not contain any articles for the CPE Direct self-study program