

4 | 2018

49. Jahrgang  
15. November 2018  
S. 443-586  
PVSt G 5266 F



# Zeitschrift für Arbeitsrecht otto-schmidt.de/zfa

**Herausgegeben von** LAGVizePräs. Dr. Martin Fenski · RA Dr. Reinhard Göhner · Prof. Dr. Felix Hartmann LL.M. · Prof. Dr. Martin Henssler · Prof. Dr. Clemens Höpfner · Prof. Dr. Matthias Jacobs · Prof. Dr. Abbo Junker · Dipl. Vw. Steffen Kampeter · Prof. Dr. Eckhard Kreßel · VizePräsBAG Dr. Rüdiger Linck · Prof. Dr. Thomas Lobinger · Prof. Dr. Karl-Georg Loritz · RA Dr. Luitwin Mallmann · VizePräsBAG a.D. Dr. Rudi Müller-Glöge · LAGPräs. Dr. Eberhard Natter · Prof. Dr. Eduard Picker · Prof. Dr. Robert Rebhahn<sup>†</sup> · Prof. Dr. Reinhard Richardi · Prof. Dr. Dres. h.c. Bernd Rütters · Thüringer Justizminister a.D. Harald Schliemann · Margret Suckale · Prof. Dr. Katharina Uffmann · Prof. Dr. Christine Windbichler · Roland Wolf

**Abhandlungen** > **Kerstin Tillmanns** – Die Rechtsprechung des Bundesarbeitsgerichts im Jahr 2017 ..... 446

**Gisela Hütter** – Möglichkeiten und Grenzen kollektivautonomer Regelungen der Lohn- und Arbeitsbedingungen Selbstständiger ..... 552

**ottoschmidt**

Beratermodul  
ZFA

Mit Jahresregister 2018

# NZS

# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

WU  
D3-Z243

WU  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von  
Prof. Dr. Ulrich Becker  
Dr. Jürgen Brand  
Prof. Dr. Dagmar Felix  
Prof. Dr. Stefan Greiner  
Prof. Dr. Thorsten Kingreen  
Prof. Dr. Ferdinand Kirchhof  
Dr. Gerhard Knorr  
Prof. Dr. Katharina von Koppenfels-Spius  
Dr. h. c. Peter Masuch  
Prof. Dr. Hermann Plagemann  
Prof. Dr. Christian Rolfs  
Prof. Dr. Franz Ruland  
Prof. Dr. Rainer Schlegel  
Prof. Dr. Helge Sodan  
Prof. Dr. Wolfgang Spellbrink  
Prof. Dr. Raimund Waltermann  
Prof. Dr. Peter Wigge

[www.nzs.beck.de](http://www.nzs.beck.de)



## 22/2018

15. November 2018  
27. Jahrgang S. 881–920

### Aus dem Inhalt

- F. Brosius-Gersdorf*  
Anlage der Mittel zur Finanzierung der Altersrückstellungen für Beschäftigte der Unfallversicherungsträger in Pensionsfonds 881
- J. Wicke*  
Private Krankenversicherungsunternehmen als Kläger vor dem Sozialgericht 888
- J. Braun*  
E-Health-Services als Satzungsleistungen von nicht zugelassenen Leistungserbringern iSd § 11 Abs. 6 SGB V 894
- BSG*  
Vergütung psychotherapeutischer Leistungen (Anm. S. Kluckert) 898
- BSG*  
Wiedereinsetzung – Verschulden des Prozessbevollmächtigten (Anm. K. Rieker) 909
- BSG*  
Die Stellung des Promotionsstudenten in der gesetzlichen Krankenversicherung (Kurzkommentierung A. Pionteck) 914
- BSG*  
Vergütungsanspruch eines privaten Arbeitsvermittlers (Kurzkommentierung S. Schmidt) 917
- BSG*  
Verletzung des Amtsermittlungsgrundsatzes bei ungeeignetem Beweisantrag (Kurzkommentierung A. Schneider) 920



6950201822

# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

22/2018



## NZS aktuell

### Rechtsprechung

- BVerwG: Kein Kostenerstattungsanspruch wegen Unterbringung eines Kindes in einer Tageseinrichtung gegen den zuvor zuständigen Jugendhilfeträger VI
- LSG Baden-Württemberg: Kumulative Berücksichtigung von deutschen, französischen und serbischen Versicherungszeiten bei der Altersrente für Menschen mit Schwerbehinderung VI
- LSG Hessen: Anspruch auf teure Hörgeräte wegen Baustellenlärm VII
- LSG Niedersachsen-Bremen: Arbeit 4.0 – LSG kritisiert fehlenden Unfallversicherungsschutz VII
- LSG Nordrhein-Westfalen: Strenge Anforderungen an Wahltarife einer Krankenkasse VII

### Mitteilungen

- SG Gießen: Auszahlung des Pflegegeldes VIII
- Bundesregierung beschließt den Zwischenbericht zum Nationalen Aktionsplan zur Umsetzung der UN-Behindertenrechtskonvention VIII
- Der Arbeitsmarkt im Oktober 2018: Arbeitslosigkeit und Unterbeschäftigung nehmen weiter ab IX
- LSG Hessen: Keine Briefpost mehr für Rechtsanwälte von den hessischen Sozialgerichten IX
- Anspruch auf Leistung aus Teilhabepaket IX
- Krankenkassen investieren in Prävention IX
- Obdachlosigkeit in Deutschland X
- Beeinträchtigungen bei Trisomie 21 X

### Veranstaltungen

- Tagung: Einzelfallgerechtigkeit versus Gemeinwohlinteresse? X

## Aufsätze und Berichte

### Frauke Brosius-Gersdorf

- Anlage der Mittel zur Finanzierung der Altersrückstellungen für Beschäftigte der Unfallversicherungsträger in Pensionsfonds 881

### Julia Wicke

- Private Krankenversicherungsunternehmen als Kläger vor dem Sozialgericht 888

### Julian Braun

- E-Health-Services als Satzungsleistungen von nicht zugelassenen Leistungserbringern iSd § 11 Abs. 6 SGB V 894

## Buchbesprechungen

### Raimund Waltermann

- Europäisches Sozialrecht 896

### Katja Chandna-Hoppe

- „Obamacare“ – Die US-Gesundheitsreform im föderalen Mehrebenensystem der USA 897

## Rechtsprechung

### Rechtsprechung im Volltext

#### Krankenversicherungsrecht

BSG  
11.10.2017 – B 6 KA 37/17 R Vergütung psychotherapeutischer Leistungen (*mit Anm. Sebastian Kluckert*) 898

#### Verfahrensrecht

BSG  
12.04.2018 – B 12 KR 10/17 R Wiedereinsetzung – Verschulden des Prozessbevollmächtigten (*mit Anm. Karl Rieker*) 909

### Kommentierte Rechtsprechung

#### Krankenversicherungsrecht

BSG  
21.03.2018 – B 6 KA 44/16 R Überprüfung des durch Schiedsspruch festgelegten Inhalts eines Vertrags zur hausarztzentrierten Versorgung (*Sebastian Kluckert*) 911

BSG  
16.05.2018 – B 6 KA 15/17 R Gewillkürte Prozesstandschaft eines Praxispartners und Berechnung des Regelleistungsvolumens einer Arztpraxis mit neuem Partner (*Sebastian Kluckert*) 912

BSG  
19.06.2018 – B 1 KR 32/17 R Auslegung eines Landeskrankenhausplans und Umfang des Versorgungsauftrags eines Krankenhauses (*Carina Prange*) 913

BSG  
07.06.2018 – B 12 KR 1/17 R Die Stellung des Promotionsstudenten in der gesetzlichen Krankenversicherung (*Alexander Pionteck*) 914

#### Unfallversicherungsrecht

LSG Niedersachsen-Bremen  
23.05.2018 – L 3 U 84/16 Parkgebühren als Reisekosten zu einer Heilbehandlung (*Carsten Schütz*) 915

#### Grundsicherungsrecht

LSG Niedersachsen-Bremen  
03.05.2018 – L 8 AY 40/16 Verzinsung von Geldleistungen nach dem AsylbLG (*Sven Filges*) 916

#### Arbeitsförderungsrecht

BSG  
03.05.2018 – B 11 AL 11/17 R Vergütungsanspruch eines privaten Arbeitsvermittlers (*Sylvia Schmidt*) 917

#### Vertragsarztrecht

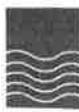
BSG  
16.05.2018 – B 6 KA 69/17 B Zweigpraxis mit Wochenendsprechstunde im ungesperrten Planungsbereich (*Alice Gerlach*) 918

BSG  
16.05.2018 – B 6 KA 81/17 B Wirtschaftlichkeitsprüfung – Einzelfallprüfung mit Hochrechnung (*Alice Gerlach*) 919

#### Verfahrensrecht

BSG  
27.06.2018 – B 6 KA 54/17 B Verletzung des Amtsermittlungsgrundsatzes bei ungeeignetem Beweisantrag (*Angie Schneider*) 920

IV NZS 22/2018



ARD 6625

72. Jahrgang, 22. November 2018



INHALTSVERZEICHNIS

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT****Wolfram Hitz: Arbeitszeitpaket 2018 – Die durchschnittliche Höchstarbeitszeit von 48 Stunden während eines 17-Wochen-Zeitraumes**

3

Durch das Arbeitszeitpaket 2018 sind eine Reihe an Bestimmungen neu geschaffen worden, die mangels Erfahrungswerten für Verunsicherung und Interpretationsbedarf sorgen. Allerdings sind auch bereits bestehende Regelungen in den Fokus gerückt, die bis dato wenig hinterfragt wurden. Ein Beispiel dafür ist die durchschnittliche Höchstarbeitszeit von 48 Stunden in einem 17-Wochen-Zeitraum, die bis dato mangels faktischer Bedeutung kaum Beachtung fand. In seinem aktuellen Beitrag gibt Mag. Wolfram Hitz neben einer Einordnung der Bestimmung in das Arbeitszeitrecht auch Antworten auf laufende Praxisfragen.

**RECHTSPRECHUNG****»ARBEITSRECHT**

Lohndumping: Zahlungsstopp und Sicherheitsleistung unionsrechtswidrig	7
Unvollständige Vorlage von Lohnunterlagen: Verweigerung der Einsichtnahme?	8
Entsendung: Bereithaltung der Lohnunterlagen und Pflicht zur Nachübermittlung an Behörde	10
Bereithaltung von Lohnunterlagen am Arbeitsort in elektronischer Form	12

**»VERFAHRENSRECHT**

BFG: Vertretungsberechtigung eines Steuerberaters bei Baustellenkontrolle	12
BFG: Unzulässige Maßnahmenbeschwerde gegen Zahlungsstopp	13
Parteistellung im Verfahren auf Erlag einer Sicherheit nach dem LSD-BG	15

**»SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Bindungswirkung des Dokuments A1 über „selbstständig erwerbstätige Person“	16
Bindungswirkung einer A1-Bescheinigung durch slowakisches Scheinunternehmen	17
Entsendung: Sozialversicherungsdokument mit anderem Einsatzort	18

**»STEUERRECHT**

BFG: Zahnersatz bei einem Posaunisten – Werbungskosten?	18
---	----

**NEUE VORSCHRIFTEN****»STEUERRECHT**

GPLA: Ab 2020 einheitliche Prüforganisation im BMF – Regierungsvorlage	19
--	----

**ARTIKELRUNDSCHAU**

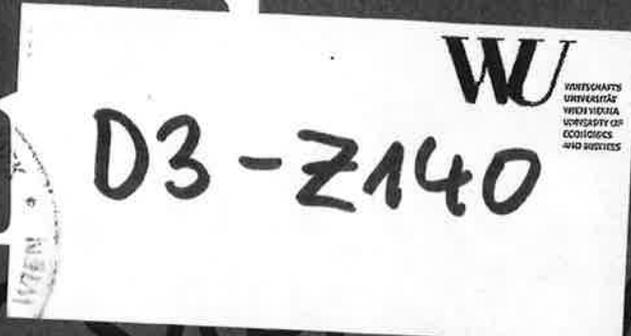
20

**IMPRESSUM**

20

# VerwArch

## VERWALTUNGSARCHIV



ZEITSCHRIFT FÜR VERWALTUNGSLEHRE, VERWALTUNGSRECHT UND VERWALTUNGSPOLITIK

### HERAUSGEBER

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

### AUS DEM INHALT

#### AUFSÄTZE

**Burgi/Krönke**

Die ausgleichspflichtige Indienstnahme · S. 423

**Siegel/Eisentraut**

Der Vertrag im Öffentlichen Wirtschaftsrecht · S. 454

**Knauff**

Genehmigungsfiktionen als verwaltungsrechtliches  
Steuerungsinstrument · S. 480

**Haack**

Streitgegenstand, Rechtsverhältnis und Verletzung in eigenen  
Rechten: auf der Suche nach drei Phantombegriffen der  
Prozessrechtsdogmatik · S. 503

Heft 4

November 2018

Seiten 423 – 528

109. Jahrgang

Art.-Nr. 56364804

ISSN 48318

# 4

Carl Heymanns Verlag

## Schriftleitung

Univ.-Prof. Dr. *Jan Ziekow*, Speyer

## Herausgeber

- Prof. Dr. *Arthur Benz*, Univ.-Prof. an der Technischen Universität Darmstadt  
Prof. Dr. *Siegfried Broß*, Richter des Bundesverfassungsgerichts a.D., Karlsruhe,  
Honorarprofessor an der Albert-Ludwigs-Universität Freiburg  
Prof. Dr. *Max-Emanuel Geis*, Univ.-Prof. an der Friedrich-Alexander-Universität  
Erlangen-Nürnberg  
Prof. Dr. *Thomas Groß*, Univ.-Prof. an der Universität Osnabrück  
Prof. Dr. *Annette Guckelberger*, Univ.-Prof. an der Universität des Saarlandes  
Saarbrücken  
Prof. Dr. *Elke Gurlit*, Univ.-Prof. an der Johannes Gutenberg-Universität Mainz  
Prof. Dr. *Norbert Kämper*, Rechtsanwalt, Düsseldorf, Honorarprofessor an der  
Ruhr-Universität Bochum  
Prof. Dr. *Klaus König*, Ministerialdirektor a.D., em. Univ.-Prof. an der Deutschen  
Universität für Verwaltungswissenschaften Speyer  
Prof. Dr. *Hans-Werner Laubinger* †, M.C.L., em. Univ.-Prof. an der Johannes  
Gutenberg-Universität Mainz  
Prof. Dr. *Wolf-Rüdiger Schenke*, em. Univ.-Prof. an der Universität Mannheim  
Prof. Dr. *Sabine Schlacke*, Univ.-Prof. an der Westfälischen Wilhelms-Universität  
Münster  
Prof. Dr. *Utz Schliesky*, Direktor des Schleswig-Holsteinischen Landtags und Vor-  
standsmitglied des Lorenz-von-Stein-Instituts für Verwaltungswissenschaften an  
der Christian-Albrechts-Universität zu Kiel  
Prof. Dr. *Thorsten Siegel*, Univ.-Prof. an der Freien Universität Berlin  
Prof. Dr. *Indra Spiecker gen. Döhm*, LL.M., Univ.-Prof. an der Goethe-Uni-  
versität Frankfurt a.M.  
Dr. *Peter Wysk*, Richter am Bundesverwaltungsgericht, Leipzig, Lehrbeauftragter  
an der Humboldt-Universität zu Berlin  
Prof. Dr. h.c. (NUM) *Jan Ziekow*, Direktor des Deutschen Forschungsinstituts für  
öffentliche Verwaltung, Univ.-Prof. an der Deutschen Universität für Verwal-  
tungswissenschaften Speyer
- 

## Inhalt

### Abhandlungen

- Die ausgleichspflichtige Indienstnahme  
Von Univ.-Prof. Dr. *Martin Burgi* und Akad. Rat a. Z. Dr. *Christoph Krönke*, Ludwig  
Maximilians-Universität München..... 423
- Der Vertrag im Öffentlichen Wirtschaftsrecht  
Von Univ.-Prof. Dr. *Thorsten Siegel* und Wiss. Mit. Dipl.-Jur. *Nikolas Eisentraut*, Freie Universität Berlin ..... 454
- Genehmigungsfiktionen als verwaltungsrechtliches Steuerungsinstrument  
Von Univ.-Prof. Dr. *Matthias Knauff*, LL.M. Eur., Jena ..... 480
- Streitgegenstand, Rechtsverhältnis und Verletzung in eigenen Rechten: auf der Suche nach drei  
Phantombegriffen der Prozessrechtsdogmatik  
Von *Stefan Haack*, Frankfurt (Oder) ..... 503

# NZBau

# Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

B 51514

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z148

Privates Baurecht · Recht der Architekten, Ingenieure und Projektsteuerer · Vergaberecht

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschriftherausgegeben von  
Prof. Dr. Meinrad Dreher  
Prof. Dr. Heiko FuchsProf. Dr. Klaus Englert  
Wolfgang Jaeger  
Günther Jansen  
Prof. Dr. Ralf Leinemann  
Prof. Dr. Burkhard Messerschmidt  
Dr. Klaus Minuth  
Prof. Dr. Gerd Motzke  
Prof. Dr. Fränk Peters  
Dr. Hans-Joachim Priß  
Dagmar Sacher  
Ulrich Schröder[www.nzbau.de](http://www.nzbau.de)

## Aus dem Inhalt

*St. Althaus*§ 642 BGB: Angemessene Entschädigung für  
nutzloses Bereithalten von Produktionsmitteln 643*Ch. Bauer*Möglichkeiten einer aufgabenorientierten Risiko-  
zuweisung bei der Ausgestaltung von Infrastrukturprojekten 647*Ch. Braun*

Umgehungsverbote und Grenzen des Konzessionsrechts 652

*J. Bosselmann/G. Mulert*Das Verhältnis von AGB-Inhaltskontrolle und  
Vergaberecht im Sektorenbereich 657*M. Opitz*Wenn Schlieren bleiben: Die Gründlichkeit einer  
Selbstreinigung 662*BGH*Widerruflichkeit eines in der Wohnung des Bestellers  
geschlossenen Vertrags – Anbau-Lift 666*KG*Keine Mangelhaftigkeit vereinbarungsgemäß  
riskanter Planung 681  
mit Praxisanmerkung *W. Koeble* 683*EuGH*

Zulässige Mindestanforderung an Zuschlag – Montte 685

*EuGH*Überprüfung von Beurteilungsfehlern bei der  
Vergabe – EUIPO II 688Mit Editorial von *K. Englert*,  
Vorsicht, Bomben! Und wer trägt die  
Verantwortung? (S. 641)

# 11/2018

14. November 2018  
19. Jahrgang S. 641–712

3450201811

---

# Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Privates Baurecht · Recht der Architekten, Ingenieure und Projektsteuerer · Vergaberecht

NZBau 11/2018

November 2018 · 19. Jahrgang 2018 · Seite 641–712

Schriftleitung: Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M., Mainz; Rechtsanwalt Prof. Dr. Heiko Fuchs, Mönchengladbach

Redaktion: Rechtsanwältin Elisabeth Jackisch, M. A.; Rechtsanwältin Kerstin Korn, Frankfurt a. M.

---

## Inhalt

Editorial		<i>K. Englert</i> , Vorsicht, Bomben! Und wer trägt die Verantwortung?	641
Aufsätze		<i>St. Althaus</i> , § 642 BGB: Angemessene Entschädigung für nutzloses Bereithalten von Produktionsmitteln	643
		<i>Ch. Bauer</i> , Möglichkeiten einer aufgabenorientierten Risikozuweisung bei der Ausgestaltung von Infrastrukturprojekten	647
		<i>Ch. Braun</i> , Umgehungsverbote und Grenzen des Konzessionsrechts	652
		<i>J. Bosselmann/G. Mulert</i> , Das Verhältnis von AGB-Inhaltskontrolle und Vergaberecht im Sektorenbereich	657
Entscheidungsanmerkung		<i>M. Opitz</i> , Wenn Schlieren bleiben: Die Gründlichkeit einer Selbstreinigung (zu OLG Düsseldorf, NZBau 2018, 486)	662
Literatur		<i>M. Müller-Wrede</i> , SektVO (A. Rosenkötter)	665
Rechtsprechung			
Privates Baurecht			
BGH	30. 8. 18 – VII ZR 243/17	Widerruflichkeit e. in Bestellerwohnung geschlossenen Vertrags – Anbau-Lift	666
OLG Karlsruhe	27. 3. 18 – 8 U 51/15	Sowiesokosten bei teilweise funktionaler Leistungsbeschreibung	668
OLG Celle	20. 3. 18 – 14 U 96/17	Nacherfüllungsverweigerung durch Bestreiten im Vorschussprozess	671
LG München I	31. 1. 18 – 11 O 6461/17	Ansprüche auf Vergütung von Bauleistungen – Konzessionsvertrag	672
Recht der Architekten, Ingenieure und Projektsteuerer			
KG	10. 7. 18 – 21 U 152/17	Keine Mangelhaftigkeit vereinbarungsgemäß riskanter Planung mit Praxisanmerkung von <i>W. Koebler</i>	681 683
OLG München	22. 5. 18 – 13 U 3256/17	Schätzung der für das Honorar anrechenbaren Kosten bei früher Kündigung	684

Vergaberecht

EuGH	20. 9. 18 – C-546/16	Zulässige Mindestanforderung an Zuschlag – Montte	685
EuGH	3. 5. 18 – C-376/16P	Überprüfung von Beurteilungsfehlern bei der Vergabe – EUIPO II	688
OLG Düsseldorf	27. 6. 18 – VII-Verg 59/17	Keine Berufung auf unzumutbare Ausschreibung – CPAP-Geräte	696
OLG Düsseldorf	11. 7. 18 – VII-Verg 7/18	Ausschluss bei Gewissheit über Schlechterfüllung – MELH-Erweiterungsbau	703
OLG Düsseldorf	27. 6. 18 – VII-Verg 4/18	Rechtswidrige Kriterien trotz LeistungsbestimmungsR – Bibliotheksinfrastruktur	707
OLG Schleswig	16. 4. 18 – 16 U 110/17	Fehlerhafte Wertung bei Vergabe der Strom-/Gaswegenutzung – SWB (Ls.)	712

Umschlaginformationen

NZBau aktuell

V

## Fachanwalts-Lehrgang Bau- & ArchitektenR

**München** Start: 06.12.2018 *mit Durchführungsgarantie*  
**Hamburg** Start: 04.04.2019  
**Stuttgart** Start: 27.06.2019  
 → ESF-gefördert - 30% bzw. 50% Förderung für Baden-Württemberg

Weitere Informationen finden Sie unter [www.ARBBER-seminare.de](http://www.ARBBER-seminare.de)



Anwaltsfortbildung

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

## Fachanwalts-Lehrgang Vergaberecht

2019

**Berlin** Start: 04.04.2019  
**Stuttgart** Start: 24.10.2019  
**Köln** Start: 14.11.2019

Weitere Informationen finden Sie unter [www.ARBBER-seminare.de](http://www.ARBBER-seminare.de)



Anwaltsfortbildung

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

ISSN 1439-6351

NZBau –  
 Neue Zeitschrift für Baurecht  
 und Vergaberecht

**Schriftleitung (v. i. S. d. P.):**  
 Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M. (Vergaberecht), Johannes Gutenberg-Universität Mainz, Haus Recht und Wirtschaft, 55099 Mainz, Telefon: (0 61 31) 39-25672, Telefax: (0 61 31) 39-25675, E-Mail: [m.dreher@uni-mainz.de](mailto:m.dreher@uni-mainz.de);  
 Rechtsanwältin Prof. Dr. Heiko Fuchs (Privates Baurecht), Viersener Straße 16, 41061 Mönchengladbach, Telefon: (0 21 61) 8 11-6 01, Telefax: (0 21 61) 8 11-7 77, E-Mail: [heiko.fuchs@kapellmann.de](mailto:heiko.fuchs@kapellmann.de)

**Verlagsredaktion:** (verantwortlich für den Textteil): Rechtsanwältin Elisabeth Jackisch, M. A. (Rechtsprechung), Rechtsanwältin Kerstin Korn (Aufsätze und Schlussredaktion); Rechtsanwalt Dr. Hans von Gehlen, Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a. M., Telefon: (0 69) 75 60 91-0, Telefax: (0 69) 75 60 91-49, E-Mail: [NZBau@Beck-Frankfurt.de](mailto:NZBau@Beck-Frankfurt.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 beigelegt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss schriftlich erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der

Autor dem Verlag C.H.BECK an seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

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

oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden.

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

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

Erscheinungsweise: Monatlich.

**Bezugspreise 2018:** Jährlich € 309,- (inkl. MwSt.). Einzelheft: € 29,50 (inkl. MwSt.). **Versandkosten** jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines

Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. Jahrestitellei und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

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

Abbestellungen müssen 6 Wochen vor Jahresschluss erfolgen.

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

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

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

## HERAUSGEBER

Prof. Dr. Dr. h.c. Thomas von Danwitz,  
Luxemburg

Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner, Bonn

Marion Eckertz-Höfer, Leipzig

Prof. Dr. Hans-Günter Henneke, Berlin

Prof. Dr. Wolfgang Kahl, Heidelberg

Prof. Dr. Christoph Moench, Berlin

Prof. Dr. Hans-Werner Rengeling, Osnabrück

Prof. Dr. Dr. h.c. Klaus Rennert, Leipzig

Prof. Dr. Bernhard Stüer,

Münster/Osnabrück



## AUS DEM INHALT

### ABHANDLUNGEN

**Bernd Grzeszick**  
Verfassungsrechtliche Aspekte der Rückkehr zu G 9 S. 1453

**Carolin Louisa Schmidt**  
Die Selbstregulierung der Presse im Wandel – Der Deutsche  
Presserat, seine Kritiker und Lösungsmöglichkeiten S. 1460

**Christian Paul Starke**  
Die Lehre vom mittelbar-faktischen Grundrechtseingriff im Spiegel  
der aktuellen Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts S. 1469

### BERICHTE

**Bernhard Stüer**  
72. Deutscher Juristentag in Leipzig S. 1473

**David Kuch**  
Facettenreiches Organisationsrecht – Bericht über den Workshop  
»Organisationsverfassungsrecht: Wissenschaft – Theorie – Praxis«  
am 5. und 6. September 2018 in Bochum S. 1481

### RECHTSPRECHUNG

BVerwG, Ur. v. 31.05.2018 – 5 C 1/17 –  
Jugendhilfe im Ausland – Abgrenzung der Auslandshilfe S. 1489

BGH, Ur. v. 22.03.2018 – 5 StR 566/17 –  
Strafbarkeit bei Unterschreitung gesetzlicher Notargebühren –  
mit Anmerkung Caspar David Hermanns S. 1497

BGH, Ur. v. 02.08.2018 – III ZR 466/16 –  
Anforderungen an die Beratungspflicht von Sozialhilfeträgern –  
mit Anmerkung Martin Kellner S. 1499

OVG Hamburg, Ur. v. 26.04.2018 – 3 Bf 175/15 –  
Auswirkungen von nachträglichen baulichen Veränderungen im  
Denkmalschutz S. 1505

OVG NRW, Ur. v. 30.05.2018 – 4 A 1071/16 –  
Ausschlussfrist eines Befreiungsantrages S. 1513

SächsOVG, Beschl. v. 12.07.2018 – 2 B 15/18 –  
Zur Hinweis- und Beratungspflicht nach § 1 SächsVwVfzG  
i. V. m. § 25 Abs. 1 VwVfG S. 1518

Heft 22  
15. November 2018  
Seiten 1453–1520  
133. Jahrgang  
Art.-Nr. 56355822  
PVSt 2421

# 22

Carl Heymanns Verlag



### INHALT 22 · 2018

DVBI aktuell  
Vorschau/Impressum

III  
VII

Kemmerer/Möllers/Steinbeis/Wagner (eds.):  
Choice Architecture in Democracies  
Dr. Alexander Milstein, Düsseldorf **1486**

#### Aufsätze

Verfassungsrechtliche Aspekte der Rückkehr  
zu G 9  
Prof. Dr. Bernd Grzeszick, LL.M. (Cambridge),  
Heidelberg **1453**

Die Selbstregulierung der Presse im Wandel  
– Der Deutsche Presserat, seine Kritiker und  
Lösungsmöglichkeiten  
Carolin Louisa Schmidt, Berlin **1460**

Die Lehre vom mittelbar-faktischen  
Grundrechtseingriff im Spiegel der aktuellen  
Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts  
Christian Paul Starke, LL.M., Bad Berleburg **1469**

#### Bericht

72. Deutscher Juristentag in Leipzig  
Rechtsanwalt Prof. Dr. Bernhard Stürer,  
Münster/Osnabrück **1473**

Facettenreiches Organisationsrecht – Bericht über  
den Workshop »Organisationsverfassungsrecht:  
Wissenschaft – Theorie – Praxis« am 5. und  
6. September 2018 in Bochum  
Dr. David Kuch, Würzburg **1481**

#### Buchbesprechungen

Frenz/Müggenborg/Cosack/Hennig/Schomerus:  
EEG, Erneuerbare-Energien-Gesetz  
Prof. Dr. Ulrich Büdenbender, Düsseldorf **1483**

Behre: Formen der Drittbeteiligung bei  
Verwaltungsentscheidungen im Sekundärrecht  
der Europäischen Union  
Ministerialrat Dr. Michael Fuchs, M.A., Magister  
rer. publ., Berlin **1484**

Bartelt: Der Anwendungsbereich des neuen  
Vergaberechts  
RA Dr. Daniela Hattenhauer, Düsseldorf und  
Frankfurt am Main **1484**  
RA Dr. Clemens Butzert, Frankfurt am Main

Eichenhofer/Wenner (Hrsg.): Kommentar zum  
Sozialgesetzbuch IV  
RA Prof. Dr. Ingo Heberlein, Mag.rer.publ.,  
Berlin/Eutin **1485**

Habermann: Zum Schicksal allgemeiner  
Arbeitsbedingungen: Die ablösende  
Betriebsvereinbarung zwischen privatautonomer  
Günstigkeit und betrieblicher Kollektivmacht  
PD Dr. Adam Sagan, MJur (Oxon), Frankfurt am  
Main/Köln **1487**

#### Rechtsprechung

**Bundesverwaltungsgericht**  
BVerwG, Urt. v. 31.05.2018 – 5 C 1,17 –  
Jugendhilfe im Ausland – Abgrenzung der  
Auslandshilfe **1489**

BVerwG, Beschl. v. 30.07.2018 – 9 B 23,17 –  
Zur Verfassungsmäßigkeit der Erhebung eines  
einmaligen Straßenausbaubeitrags (Ls.) **1496**

**Bundesgerichtshof**  
BGH, Urt. v. 22.03.2018 – 5 StR 566/17 –  
Strafbarkeit bei Unterschreitung gesetzlicher  
Notargebühren – mit Anmerkung Rechtsanwalt  
Dr. Caspar David Hermanns, Osnabrück **1497**

BGH, Urt. v. 02.08.2018 – III ZR 466/16 –  
Anforderungen an die Beratungspflicht von  
Sozialhilfeträgern – mit Anmerkung Richter  
Dr. Martin Kellner, Freiburg **1499**

**Oberverwaltungsgerichte/  
Verwaltungsgerichtshöfe**  
OVG Hamburg, Urt. v. 26.04.2018 – 3 Bf 175/15 –  
Auswirkungen von nachträglichen baulichen  
Veränderungen im Denkmalschutz **1505**

OVG NRW, Urt. v. 30.05.2018 – 4 A 1071/16 –  
Ausschlussfrist eines Befreiungsantrages **1513**

SächsOVG, Beschl. v. 12.07.2018 – 2 B 15/18 –  
Zur Hinweis- und Beratungspflicht nach  
§ 1 SächsVwVfZG i. V. m. § 25 Abs. 1 VwVfG **1518**

Beilagenhinweis:  
Mit dieser Ausgabe verteilen wir eine Beilage  
des Verlages C.H. Beck oHG und der W. Kohlhammer GmbH.  
Wir bitten freundlich um Beachtung.

# Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

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

22 2018



## Inhalt

Aufsätze		<i>H. D. Jarass</i> , Rechtfertigung von Beschränkungen der Dienstleistungsfreiheit und damit verbundene Nachweispflichten	1665
		<i>C. Baudewin/S. Großkurth</i> , Die Präklusion im Verwaltungsrecht – Bedeutung, Chancen, Risiken	1674
		<i>M. Weinrich</i> , Die Novellierung des bayerischen Polizeiaufgabengesetzes – Drohende Gefahr für die Verfassung in Bayern?	1680
Kurze Beiträge		<i>B. Walter</i> , Die Bayerische Grenzpolizei – zum Dritten	1685
Rechtsprechung des franz. Conseil d'État		<i>A. Iljic</i> , Das Steuerrecht und die Verwaltungsgerichtsbarkeit in Frankreich: Teil 1: Wesentliche Merkmale der abgabenrechtlichen Verfahren	1688
Zur Rechtsprechung		<i>C. Jürschik/H. Schulte</i> , Der verfassungsrechtliche Schutz der Unfreien – was künftig bei der Fixierung zu beachten ist!	1695
Buchbesprechungen		<i>H. Lisken/E. Denninger/M. Bäcker/E. Denninger/K. Graulich</i> , Handbuch des Polizeirechts (M. H. W. Möllers)	1697
		<i>J. F. Lindner/M. Möstl/H. A. Wolff</i> , Verfassung des Freistaates Bayern (M. Goldhammer)	1697
		<i>R. Kreikebohm</i> , SGB VI. (H. Kilger)	1698
Rechtsprechung			
EuGH	12. 7.18 – C-89/17	<b>Gewährung der Aufenthaltserlaubnis eines Drittstaatsangehörigen</b>	1699
EuGH	25. 7.18 – C-164/17	Reichweite der Habitatrichtlinie bei Genehmigung eines Windparkprojekts (Ls.)	1703
EuGH	10. 4.18 – 320/16	Beförderungstätigkeit von Uber Pop – strafrechtliche Sanktionen (Ls.)	1703
BVerfG	19. 9.18 – 2 BvF 1/15 ua	<b>Vorschriften über Volkszählung 2011 verfassungsgemäß</b>	1703
		Anm. <i>S. Leischner/S. Weigelt</i>	1731
BVerfG	24. 7.18 – 2 BvR 309/15	Fixierung von Patienten in der Psychiatrie nur mit richterlicher Genehmigung (Ls.)	1733
BVerfG	22. 8.18 – 2 BvC 1/18	Unzulässiges Ablehnungsgesuch wegen Verfristung	1733
BVerwG	29. 5.18 – 7 C 18/17	<b>Bindungswirkung des EuGH-Urteils in der Rechtssache Moorburg</b>	1734
		Anm. <i>M. Kment</i>	1739
BVerwG	25. 4.18 – 9 A 16/16	Vorabentscheidungsersuchen zum Neubau der A 33/B 61 (VB)	1741

BVerwG	22. 3.18 – 2 C 20/16	Familienbezogene Bestandteile der Besoldung bei kinderreichen Richtern (Ls.)	1741
BGH	12. 7.18 – V ZB 98/16	Festhalten eines Asylsuchenden im Transitbereich (Ls.)	1742
OLG Braunschweig	31. 8.18 – 1 W 114/17	Ingewahrsamnahme eines der Ultra-Szene zugehörigen Fußballfans Anm. T. Brockmann	1742 1744

## NVwZ aktuell

In eigener Sache, NVwZ-RR, NJW	V
Rechtsprechung in Pressemitteilungen	V
Rechtsprechung in Leitsätzen	VI
EU-Nachrichten, Gesetzgebung und Gesetzgebungsverfahren	VII
Veranstaltungen	VIII

# Fachanwalts-Lehrgang Verwaltungsrecht

**Berlin**

Start: 22.11.2018 *mit Durchführungsgarantie*

**Leipzig**

Start: 13.06.2019

Weitere Informationen finden Sie unter [www.ARBBER-seminare.de](http://www.ARBBER-seminare.de)



Anwaltsfortbildung

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

## Aus- und Weiterbildungsanzeigen auch online!

Ihre Aus- und Weiterbildungsanzeige erscheint auch online unter

[www.beck-stellenmarkt.de/Veranstaltungen](http://www.beck-stellenmarkt.de/Veranstaltungen)

- Erhöhte Reichweite durch Online-Präsenz von 6 Wochen
- Präsentation als Teaser- und Layout-Variante
- Verlinkung auf URL, falls angegeben



ISSN 0721-880X

## NVwZ – Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

### Schriftleitung und Verlagsredaktion:

Rechtsanwalt Professor Dr. Achim Schunder (verantwortlich für den Textteil) und Rechtsanwältin Dr. Christiane Prause.

Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a.M., Postanschrift: Postfach 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](mailto:NVwZ@beck-frankfurt.de), Internet: [www.nvwz.de](http://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](mailto:anzeigen@beck.de). Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Götz.*

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-3 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. Jahrestitel und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

Versandkosten jeweils zuzüglich.

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

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

Abbestellungen müssen 6 Wochen vor Jahresschluss erfolgen.

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

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

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

# Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

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

21 2018

Mit Beiträgen  
zur 42. Jahrestagung der GfU

## Inhalt

Aufsätze		<i>C. Franzius</i> , Rechtsprobleme des Kohleausstiegs	1585
		<i>M. Reese</i> , Die Wasserrahmenrichtlinie in der Umsetzungskrise – Fortbestehende Umsetzungsdefizite und rechtlicher Handlungsbedarf zur ökologischen Gewässerentwicklung	1592
		<i>S. Möckel</i> , Entspricht das neue deutsche Düngerecht den im EuGH-Urteil vom 21.6.2018 genannten Anforderungen?	1599
		<i>H. Schröder</i> , Die Vergabe von Stellflächen nach dem Carsharinggesetz	1604
Kurze Beiträge		<i>M. Will/B. M. Quarch</i> , Der Personenbeförderungsschein gem. § 48 FeV für Mietwagenfahrer mit D/D1-Fahrerlaubnis und die Deregulierung des Personenbeförderungsrechts	1610
Zur Rechtsprechung		<i>W. Hecker</i> , Verweigerung von Fraktionszuschüssen an kommunale Fraktion im Gemeinderat wegen Verfassungsfeindlichkeit	1613
		<i>M. Weinrich/J. Jäger</i> , Organisiertes Gewissen – Zur Gewissensfreiheit juristischer Personen	1616
Mitteilungen		<i>H.-J. Müggenborg</i> , Geothermie und atomare Endlagersuche nach dem Standortauswahlgesetz – 19. Aachener Altlasten- und Bergschadenskundliches Kolloquium am 10.7.2018	1619
Personalien		<i>R. Sangi</i> , Wissenschaftliches Kolloquium zu Ehren von Dr. Dieter Sellner	1621
Buchbesprechungen		<i>H. Dreier</i> , Staat ohne Gott ( <i>W. Hecker</i> )	1622
		<i>U. Haltern</i> , Europarecht: Dogmatik im Kontext. Band I: Europäisches Verfassungsrecht; Band II: Rule of Law, Verbunddogmatik, Grundrechte ( <i>M. Jäkel</i> )	1623
		<i>J. Bader/M. Ronellenfitsch</i> , Verwaltungsverfahrensgesetz ( <i>W.-R. Schenke</i> )	1623
		<i>M. Maslaton</i> , Windenergieanlagen ( <i>F. Ekardt</i> )	1624
		<i>M. Thiel</i> , Handwerksordnung ( <i>M. Ludwigs</i> )	1624
Rechtsprechung			
EuGH	19. 6.18 – C-181/16	Rückführungsschutz eines Asylbewerbers Anm. <i>R. Gutmann</i>	1625 1629
BVerfG	22. 5.18 – 1 BvR 1728/12	Transferzahlungen der Bundesagentur für Arbeit an den Bundeshaushalt	1630
BVerfG	24. 7.18 – 2 BvQ 33/18	Kein vorläufiger Rechtsschutz vor Entscheidung über Wahleinspruch	1634
IV	NVwZ 2018, Heft 21		

BVerfG	2. 5.18 – 1 BvR 3250/14	Keine jagdrechtliche Befriedungsmöglichkeit für juristische Personen	1635
BVerwG	15. 6.18 – 2 C 19/17	Schadensersatzanspruch wegen verspäteter Beförderung Anm. <i>M. Stuttmann</i>	1637 1641
BVerwG	16. 5.18 – 9 A 4/17	Planänderung vor Fertigstellung eines Straßenbauvorhabens	1642
BVerwG	24. 5.18 – 4 C 4/17	Umweltverträglichkeitsprüfung einer Hochspannungsfreileitung	1647
BVerwG	16. 7.18 – 4 B 51/17	Prägung der näheren Umgebung durch Baulichkeiten	1651
BVerwG	5. 7.18 – 9 VR 1/18 (9 A 2/18)	Eilrechtsschutz bei Vorhaben des Vordringlichen Bedarfs	1653
BVerwG	27. 6.18 – 10 CN 1/17	Kein Ausschluss „verfassungsfeindlicher“ Parteien von Fraktionszuwendungen Anm. <i>N. J. Janson</i>	1656 1660
BVerwG	24. 5.18 – 3 C 25/16	Frist für kostenpflichtiges Abschleppen bei nachträglichem Halteverbot (Ls.)	1661
OVG Münster	17. 8.18 – 8 B 865/18	Betriebsuntersagung für ein vom sog. „Diesel-Skandal“ betroffenes Fahrzeug	1662

## NVwZ aktuell

In eigener Sache, NVwZ-RR, NJW	VII
Rechtsprechung in Pressemitteilungen	VII
Rechtsprechung in Leitsätzen	VIII
EU-Nachrichten, Gesetzgebungsverfahren	VIII
Zum Zweckentfremdungsverbot in Niedersachsen – Stellungnahme	IX

ISSN 0721-880X

### NVwZ – Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

**Schriftleitung und Verlagsredaktion:**  
Rechtsanwalt Professor *Dr. Achim Schunder* (verantwortlich für den Textteil) und Rechtsanwältin *Dr. Christiane Prause*.  
Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a.M., Postanschrift: Postfach 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](mailto:NVwZ@beck-frankfurt.de), Internet: [www.nvwz.de](http://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](mailto:anzeigen@beck.de)  
Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Götz*.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, 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](mailto:kundenservice@beck.de)

Abbestellungen müssen 6 Wochen vor Jahresschluss erfolgen.

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

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

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

# Infrastruktur

## Energie · Verkehr · Abfall · Wasser

### Geschäftsführende Herausgeber

Prof. Dr. Christian Theobald  
BBH  
Dr. Andreas Zuber  
Verband kommunaler Unternehmen e.V. (VKU)

### Herausgeber

RiBVerfG Prof. Dr. Gabriele Britz  
Bundesverfassungsgericht  
Andrees Gentzsch  
Bundesverband der Energie- und Wasserwirtschaft e.V. (BDEW)  
Prof. Christian Held  
BBH, Europäischer Verband der unabhängigen Strom- und Gasverteilerunternehmen (GEODE)  
Prof. Dr. Georg Hermes  
Universität Frankfurt a.M.  
Folkert Kiepe  
Beigeordneter a.D. Deutscher Städtetag  
Prof. Dr. Christian Koenig  
Universität Bonn  
Holger Lösch  
Bundesverband der Deutschen Industrie e.V. (BDI)  
Prof. Dr. Jürgen Kühling  
Universität Regensburg, Mitglied der Monopolkommission  
Dr. Christiane Nill-Theobald  
TheobaldConsulting  
Detlef Raphael  
Deutscher Städtetag  
Prof. Dr. Jens-Peter Schneider  
Albert-Ludwigs-Universität Freiburg  
Adolf Topp  
AGFW | Der Effizienzverband für Wärme, Kälte und KWK e.V.  
Oliver Wolff  
Verband Deutscher Verkehrsunternehmen e.V. (VDV)

### Inhaltsverzeichnis

#### Beiträge

<i>F. Fischer/C. Paraschiakos:</i> Beihilferechtliche Einordnung besonderer netztechnischer Betriebsmittel nach § 11 III EnWG	266
<i>A. A. Seuser:</i> Löschwasserbereitstellung über die öffentliche Wasserversorgung in Nordrhein-Westfalen – Falschurteile und ihre Konsequenzen (Teil 1)	269
<i>Ph. Bacher/W. von Blumenthal:</i> Die Zulässigkeit der Beteiligung einer Wohnungseigentümergeinschaft an einer GmbH zur Umsetzung von Quartierskonzepten	275

#### Energie

<i>BGH:</i> Keine (zeitliche) Erstreckung des § 23 VII ARegV auf Investitionen der Jahre 2012 und 2013 in die Hochspannungsebene	278
<i>BGH:</i> Die Einbeziehung ehemaliger Fernleitungsnetzbetreiber in den Effizienzvergleich für Verteilernetzbetreiber	279
<i>OLG Düsseldorf:</i> Eilentscheidung zur Änderung der Ausschreibungsmodalitäten für die Regelenergiebeschaffung	280
<i>OLG Hamm:</i> Netzverlust in geschlossenem Verteilernetz unterfällt der EEG-Umlage	281

#### Wärme

<i>OVG Magdeburg:</i> Zum Anschluss- und Benutzungszwang zum Zwecke des Klima- und Ressourcenschutzes	282
---	-----

#### Verkehr

<i>VGH München:</i> Bestätigung des VG München – öffentlich zugängliche Ladepunkte als Zubehör der öffentlichen Straße	284
--	-----

#### Abfall

<i>VGH München:</i> Gesamtschuldnerische Haftung der Erbengemeinschaft für Abfallgebühren	286
---	-----

#### Spartenübergreifendes

<i>OLG München:</i> Das Schienenkartell muss für weitere Kartellschäden eintreten	287
---	-----

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

Nr. 11 · 13. November 2018

15. Jahrgang

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

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





## INHALT

- AUFSÄTZE**
- 1089** NICOLAS HOHN-HEIN/GÜNTER BARTH  
Immaterialgüterrechte in der Welt von Blockchain und Smart Contract
- 1096** GABRIEL PRADO OJEA  
Der derivative Informationsschutz nach § 9 S. 2 Nr. 3 PatG
- 1102** ANDREAS STARCKE  
Das Recht zur Abbildung geschützter Designs
- 1107** PETER KINDLER  
Der europäische Deliktsgerichtsstand und die gewerblichen Schutzrechte.  
Art. 7 Nr. 2 Brüssel Ia-VO im Lichte der aktuellen Rechtsprechung
- 1115** MICHAEL MOHR  
Rechtsschutz vor Produktfälschungen unter dem Zeitdruck von Messe-  
laufzeiten

- ZUR RECHTSPRECHUNG**
- 1120** ROLAND KNAAK/ANNETTE KUR  
Markenentfernung als rechtsverletzende Benutzung?  
Besprechung von EuGH „Mitsubishi/Duma“

- REPORT**
- 1125** HENRIKE WEIDEN  
Aktuelle Berichte – November 2018

- BUCHBESPRECHUNGEN**
- 1127** MAXIMILIAN HAEDICKE: Patentrecht (Heymanns Einführungen zum  
gewerblichen Rechtsschutz), 4. Aufl. (Hofmann)

### RECHTSPRECHUNG

- PATENTRECHT**
- 1128** BGH 24.4.18 – X ZR 50/16  
Wirkung von Zweck- und Funktionsangaben in Sachanspruch – **Gurtstraffer**
- URheberRECHT**
- 1132** BGH 13.9.18 – I ZR 140/15  
EuGH-Vorlage zur Haftung einer Internetvideoplattform für Urheberrechts-  
verletzungen – **YouTube (m. Anm. Ansgar Ohly, S. 1139)**

- MARKENRECHT **1141** EuGH 25.7.18 – C-84/17 P ua  
Erforderliche Verkehrsdurchsetzung von dreidimensionalen Marken in der gesamten EU – **Nestlé [KitKat 4 Finger]**
- 1146** EuGH 6.9.18 – C-488/16 P  
Markenschutz für Schlossname als Fantasiebezeichnung für Sehenswürdigkeiten – **NEUSCHWANSTEIN (m. Anm. Peter Ruess, S. 1150)**
- 1151** OLG Frankfurt a. M. 19.7.18 – 6 U 54/17  
Erschöpfung bei parallelimportierten Medizinprodukten mit PZN-Aufklebern – **Urgo Tül**

- WETTBEWERBSRECHT **1154** EuGH 4.10.18 – C-105/17  
Anforderungen an den Begriff des „Gewerbetreibenden“ beim Internet-Handel – **KfV/Kamenova**
- 1156** EuGH 13.9.18 – C-54/17 ua  
Aggressive Geschäftspraktiken durch Vermarktung von kostenpflichtig vorinstallierten SIM-Karten – **AGCM/Wind u. Vodafone**
- 1161** BGH 22.3.18 – I ZR 118/16  
Anforderungen für den Schutz als Betriebsgeheimnis nach UWG – **Hohlfasermembranspinnanlage II**
- 1166** BGH 13.9.18 – I ZR 26/17  
Rechtsmissbrauch durch von Prozessfinanzierer finanzierte Gewinnabschöpfungsklage trotz Zustimmung des Bundesamts – **Prozessfinanzierer**

- KARTELLRECHT **1171** OLG Frankfurt a. M. 12.7.18 – 11 U 96/14 (Kart)  
Zulässigkeit eines pauschalen Internet-Plattformverbots im selektiven Vertrieb – **Luxusparfüm im Internet II**

- PERSÖNLICHKEITSRECHT **1178** BGH 10.7.18 – VI ZR 225/17  
Eingriff in Persönlichkeitsrecht durch Direktmailing – **Kundenzufriedenheitsbefragung**

- VERFAHRENSRECHT **1181** BGH 28.6.18 – I ZR 257/16  
Ladungsfähige Anschrift bei juristischer Person des Privatrechts – **Anschrift des Klägers**
- 1183** BGH 12.7.18 – I ZB 86/17  
Reichweite der Unterlassungspflicht einer Rundfunkanstalt – **„Wirbel um Bauschutt“**

**V** Aus dem Inhalt der GRUR-Familie 11/2018

**VI** GRUR-Aktuell

**XIII** Leitsatzübersicht

**XVI** Impressum



## INHALT

### AUFSÄTZE

- 993** DENNIS CORGILL  
The Effect of Registration upon the Existence and Scope of Trademark Rights in the United States
- 1005** OLIVER PFAFFENZELLER/UWE SCHRIEK/WEN YU  
IP Alliances – a cornerstone of Chinese IP strategy
- 1010** PETER ROTT  
Bündelverträge aus verbraucherrechtlicher Perspektive

### BERICHT

- 1020** DAVID SCHNEIDER  
“Geographical Indications – A legal comparison from a German, Czech, European and American perspective” – Conference Report on the 2nd Binational Seminar of the TU Dresden and the Charles University in Prague, June 14, 2018

### MITTEILUNG

- 1024** U.S. CHAMBER INSTITUTE FOR LEGAL REFORM  
The European Commission’s Proposal for a Directive on Representative Actions: Comparison to U.S. Class Actions

### RECHTSPRECHUNG

#### PATENTRECHT

- EU 1028** EuGH 21.6.2018 – C-681/16  
Paralleleinfuhr eines durch ergänzendes Schutzzertifikat geschützten Produkts aus neuen EU-Mitgliedstaaten – **Pfizer Ireland / Orifarm**
- Großbritannien 1034** England and Wales Court of Appeal (Civil Division) 23.5.2018 – [2018] EWCA Civ 1186  
Umfang der Rechtsbehelfe in Patentrechtsverletzungsverfahren – **Regeneron v. Kymab II**

#### MARKENRECHT

- EU 1039** EuGH 30.5.2018 – C-85/16 P und C-86/16 P  
Ähnlichkeit von Marken und Auslegung des Begriffs „rechtfertigender Grund“ für Markenbenutzung – **Kenzo**

- China** **1046** Obergericht Jiangsu 28.8.2016  
Gesamtschuldnerische Haftung für Markenverletzungen – **Sakura Kitchen**
- Frankreich** **1052** Cour de cassation 11.1.2017  
Bösgläubige Eintragung einer Marke – **Bébé Lilly**
- Norwegen** **1054** Oberster Gerichtshof 17.1.2018 – 2017/1490  
Beweisanforderungen in Markenverletzungsverfahren – **Addcon Nordic v. Halfdan L. Solberg**
- Österreich** **1058** OGH 20.2.2018 – 4 Ob 15/18m  
Selektive Vertriebssysteme und Erschöpfung des Markenrechts – **Davidoff**
- Schweiz** **1060** BVGer 28.3.2018 – B-1722/2016  
Beurteilung der Formenvielfalt bei Prüfung einer Marke – **emballage**
- WETTBEWERBSRECHT**
- EU** **1065** EuGH 10.4.2018 – C-320/16  
Über als Verkehrsdienstleistung – **Uber France**
- Schweden** **1068** Oberster Gerichtshof 22.12.2017 – B 2787-16  
Domainnamen als Eigentum im Sinne des Urheberrechtsgesetzes – **Pirate Bay (m. Anm. Marusic)**
- URHEBERRECHT**
- Deutschland** **1070** BGH 26.7.2018 – I ZR 64/17  
Keine Störerhaftung eines WLAN-Betreibers für Filesharing, aber Sperranspruch des Rechtsinhabers – **Dead Island**
- Frankreich** **1077** Cour de cassation 27.2.2018  
Öffentliche Zugänglichmachung geschützter Werke im Internet und Bestimmung des Schadens – **eMule**
- KARTELLRECHT**
- USA** **1082** U.S. Supreme Court 25.6.2018  
„Anti-steering“-Klausel von American Express verstößt nicht gegen US-Bundeskartellrecht – **Ohio v. American Express (m. Anm. Tsilikas)**
- VERFAHRENSRECHT**
- USA** **1090** U.S. Court of Appeals for the Federal Circuit 9.5.2018  
Keine Anwendung der gesetzlichen Regelung über die örtliche Gerichtszuständigkeit auf beklagte ausländische Unternehmen in Patentverletzungsrechtsstreit – **In re HTC**

#### BUCHBESPRECHUNG

- 1094** MATTHIAS LAMPING/HANS ULLRICH  
The Impact of Brexit on Unitary Patent Protection and its Court (*Tilmann*)

#### JOURNAL OF INTELLECTUAL PROPERTY LAW & PRACTICE

- CURRENT INTELLIGENCE** **1101** TIAN LU  
Chinese Supreme Court rules in favour of *Dior*, attaching great relevance to due process interests of international trade mark applicants
- ARTICLE** **1103** HARRIET BERRIDGE  
A practical look at the challenges luxury fashion brands face in the wake of digitalization: is it time that luxury fashion brands learn to love e-commerce platforms?

# INHALT



## STEUER & SERVICE

- 162 Wiederaufnahme von Abgabenverfahren nach Eintritt der Verjährung  
(Christoph Ritz)
- 167 BMF-Information zum Kommunalsteuergesetz 1993 zu Rz 79 betreffend Sachbezüge Gesellschafter-Geschäftsführer  
BMF-010222/0093-IV/7/2018 vom 8.8.2018 (Hubert W. Fuchs)
- 168 BMF-Information zur Veranlagung von Einkünften aus Anlass der Einräumung von Leitungsrechten (§ 107 EStG 1988)  
BMF-010203/0341-IV/2018 vom 28.8.2018 (Hubert W. Fuchs)
- 169 BMF-Information zu § 14 TP 6 Abs 5 Z 24 Gebührengesetz 1957  
BMF-010206/0069-IV/9/2018 vom 21.9.2018 (Hubert W. Fuchs)
- 169 Bausparprämie 2019  
BMF-010222/0107-IV/7/2018 vom 11.10.2018, BMF-AV Nr 142/2018 (Hubert W. Fuchs)
- 170 Outbound-Pensionsabfindung (EAS 3400)  
BMF-010221/0137-IV/8/2018 (EAS 3400) vom 3.8.2018 (Hubert W. Fuchs)
- 171 Regelbedarfsätze für Unterhaltsleistungen für das Kalenderjahr 2019  
BMF-010222/0097-IV/7/2018 vom 9.8.2018, BMF-AV Nr 117/2018 (Hubert W. Fuchs)
- 171 Berücksichtigung eines Probebetriebs bei Ermittlung der Baustellenfrist (EAS 3407)  
BMF-010221/0150-IV/8/2018 (EAS 3407) vom 17.8.2018 (Hubert W. Fuchs)
- 172 Digitale Produkte und Dienstleistungen im KFZ-Handel (EAS 3408)  
BMF-010221/0243-IV/8/2018 (EAS 3408) vom 3.9.2018 (Hubert W. Fuchs)
- 175 Kein KEST-Abzug bei Ausschüttung an mittelbar zu 100% beteiligte französische Kapitalgesellschaft (EAS 3409)  
BMF-010221/0132-IV/8/2018 (EAS 3409) vom 28.9.2018 (Hubert W. Fuchs)

## BUNDESFINANZGERICHT

- 175 BFG-KOMPAKT – Gesamtübersicht veröffentlichter BFG-Erkenntnisse  
(Klaus Hilber)
- 178 Liebhaberei Vermietung Eigentumswohnung  
BFG 5.9.2018, RV/7101305/2013 (Klaus Hilber)
- 182 Rechtswidrigkeit der Entnahme von Bargelddbeträgen aus Glücksspielautomaten  
BFG 31.1.2018, RM/7100002/2018 (Hubert W. Fuchs)
- 184 Höhe des Betriebsausgabenpauschales eines im operativen Bereich der Gesellschaft tätigen wesentlich beteiligten Gesellschafters  
BFG 1.8.2018, RV/3100951/2015 (Klaus Hilber)
- 187 Beschlagnahme Geldbetrag ohne Bescheid  
BFG 2.2.2018, RM/7100004/2018 (Hubert W. Fuchs)
- 189 BFG-Erkenntnisse „kurz & bündig“  
(Klaus Hilber)

## VERWALTUNGSGERICHTSHOF

- 191 ANHÄNGIGE AMTSREVISIONEN  
(Hubert W. Fuchs)
- 192 VwGH zur Kleinunternehmergrenze nach dem GSVG  
VwGH 20.6.2018, Ro 2015/08/0018 (Peter Püzl)
- 196 Buchbesprechungen
- 200 Herausgeber, Autoren
- U3 Impressum

Zitierbeispiel: *Fuchs*, AFS 2018, 7 f

# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

NZG 31/2018



## Inhalt

Aufsätze		<i>J. Schmidt</i> , Die Umsetzung der Aktionärsrechte-Richtlinie 2017: der Referentenentwurf für das ARUG II	1201
Bericht		<i>U. Baeck/Th. Winzer/T. Abend</i> , Neuere Entwicklungen im Arbeitsrecht – Compliance Untersuchungen und Investigations: Drohende Beweisverwertungsverbote als „Stolperfalle“ für Arbeitgeber?	1221
Dokumentation		<i>DAV-Handelsrechtsausschuss</i> , Stellungnahme zum Referentenentwurf des Bundesministeriums der Justiz und für Verbraucherschutz für ein Viertes Gesetz zur Änderung des Umwandlungsgesetzes	1223
Rechtsprechung			
<i>Personengesellschaftsrecht</i>			
BGH	11. 9.18 – II ZR 307/16	Auslegung einer im Gesellschaftsvertrag einer Publikumsgesellschaft vereinbarten und unter dem Vorbehalt abweichender Bestimmungen stehenden Mehrheitsklausel	1226
<i>Kapitalgesellschaftsrecht</i>			
OLG Düsseldorf	4. 6.18 – I-26 W 12/17	Bildung eines Aufsichtsrats bei einer Holding	1229
OLG Karlsruhe	25. 9.18 – 9 U 117/16	Handeln im fremden Namen ohne Vertretungszusatz	1233
<i>Handels- und Registerrecht</i>			
KG	17. 9.18 – 22 W 57/18	Unzulässige Verwendung der Bezeichnung „Partners“ bei einer GmbH	1235
LG Bonn	10. 7.17 – 36 T 42/17	Erforderliche Bestimmtheit der Androhungsverfügung des Bundesamts für Justiz	1236
<i>Arbeitsrecht</i>			
EuGH	7. 8.18 – C-61/17	Massenentlassung – Begriff des den Arbeitgeber beherrschenden Unternehmens	1236
<i>Bilanzrecht</i>			
BFH	25. 4.18 – II R 47/15	Kein Nachweis eines niedrigeren Grundstückswerts durch den Bilanzansatz oder durch Ableitung aus dem Kaufpreis für einen Gesellschaftsanteil	1239

BFH	7. 3.18 – IR 12/16	Berücksichtigung negativer Anschaffungskosten im Rahmen des § 20 VII 3 UmwStG 2002 (Ls.)	1240
BFH	5. 7.18 – IIB 122/17	Steuerwert einer gemischten Schenkung (Ls.)	1240

ISSN 1434-9272

**NZG – Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht**

**Schriftleitung:**

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

**Verlagsredaktion:**

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

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

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

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

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

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-398, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX, Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind *Dr. Hans Dieter Beck* und *Dr. h. c. Wolfgang Beck*, beide Verleger in München.

**Erscheinungsweise:** Dreimal im Monat.

**Bezugspreise 2018:** Jährlich € 419,- (inkl. MwSt.). Vorzugspreis für Bezieher unserer Zeitschrift NJW € 389,- (inkl. MwSt.). Einzelheft: € 15,- (inkl. MwSt.). Versandkosten jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare

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

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

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

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

**Adressenänderungen:** Teilen Sie uns rechtzeitig Ihre Adressenänderungen mit. Dabei geben Sie bitte neben dem Titel der Zeitschrift die neue und die alte Adresse an. Hinweis gemäß § 7 Abs. 5 der Postdienste-Datenschutzverordnung: Bei Anschriftenänderung des Beziehers kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeantrag gestellt ist. Hiergegen kann der Bezieher innerhalb von 14 Tagen nach Erscheinen dieses Heftes beim Verlag widersprechen.

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

# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

NZG 32/2018



## Inhalt

Aufsätze			
		<i>Ch. Windbichler</i> , Konzernrecht: Gibt es das?	1241
		<i>M. Rose</i> , Wechselseitige Einziehungsbeschlüsse in der Zweipersonen GmbH	1247
Rechtsprechung			
<i>Kapitalgesellschaftsrecht</i>			
OLG Frankfurt a.M.	27. 8.18 – 21 W 29/18	Anknüpfungspunkt für Mitbestimmungsregeln bei Umwandlung einer AG in eine SE	1254
OLG Frankfurt a.M.	25. 6.18 – 8 W 28/18	Ordnungsgeld gegen juristische Person	1258
<i>Kapitalmarktrecht</i>			
BGH	17. 7.18 – II ZR 13/17	Prospekthaftung wegen Inanspruchnahme persönlichen Vertrauens	1259
<i>Handels- und Registerrecht</i>			
OLG Köln	13. 7.18 – 28 Wx 2/18	Notwendiger Inhalt einer Verlustübernahmeverpflichtung des Mutterunternehmens zur Befreiung von der Offenlegungspflicht	1261
KG	5. 9.18 – 22 W 53/18	Anforderungen an ordnungsgemäße Anmeldung zum Handelsregister	1263
<i>Vereinsrecht</i>			
OLG Stuttgart	16. 7.18 – 8 W 428/15	Unzulässigkeit der Vorgabe des Registergerichts zur Vornahme einer inhaltlich anderen Anmeldung	1264
<i>Verfahrens- und Kostenrecht</i>			
KG	5. 2.18 – 2 U 53/17	Beschwer bei Verurteilung zur Erstellung einer Gesellschafterliste	1267
<i>Arbeitsrecht</i>			
BAG	20. 2.18 – 1 ABR 53/16	Mitbestimmung bei der betrieblichen Entgeltgestaltung – Tarifvorbehalt	1268

EuGH	20. 9.18 – C-685/16	Kapitalverkehrsfreiheit und gewerbsteuerliches Schachtelprivileg	1271
BFH	18. 4.18 – IR 2/16	Keine Einkünfteerzielungsabsicht bei von vornherein geplanter Übertragung der Einkunftsquelle auf Rechtsnachfolger	1276
BFH	13. 3.18 – IX R 16/17	Abfindungszahlung als Entschädigung – außerordentliche Einkünfte	1279

## Fachanwalts-Lehrgang Handels- & GesR

**München** Start: 22.11.2018 *mit Durchführungsgarantie*  
→ ESF-gefördert - 30% bzw. 50% Förderung für Baden-Württemberger

**Frankfurt/M.** Start: 11.04.2019

**Leipzig** Start: 13.06.2019

Weitere Informationen finden Sie unter [www.ARBBER-seminare.de](http://www.ARBBER-seminare.de)



Anwaltsfortbildung

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

## Aus- und Weiterbildungsanzeigen auch online!

Ihre Aus- und Weiterbildungsanzeige erscheint auch online unter

[www.beck-stellenmarkt.de/Veranstaltungen](http://www.beck-stellenmarkt.de/Veranstaltungen)

- Erhöhte Reichweite durch Online-Präsenz von 6 Wochen
- Präsentation als Teaser- und Layout-Variante
- Verlinkung auf URL, falls angegeben



ISSN 1434-9272

### NZG – Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

#### Schriftleitung:

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

#### Verlagsredaktion:

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

**Manuskripte:** Manuskripte sind an die Redaktion zu senden. Der Verlag haftet nicht für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto 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](mailto:anzeigen@beck.de)  
Verantwortlich für den Anzeigenteil: Bertram Götz.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-398, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

Erscheinungsweise: Dreimal im Monat.

**Bezugspreise 2018:** Jährlich € 419,- (inkl. MwSt.). Vorzugspreis für Bezieher unserer Zeitschrift NJW € 389,- (inkl. MwSt.). Einzelheft: € 15,- (inkl. MwSt.). Versandkosten jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare

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

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

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

#### KundenserviceCenter:

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

Abbestellungen müssen 6 Wochen vor Jahresschluss erfolgen.

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

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

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

**ASSURANCE****KOMPAKT**

- WPK: Marktstrukturanalyse 2017 für Wirtschaftsprüfer ..... » 1393  
 Änderungen im Inspektionsverfahren des PCAOB ..... » 1393  
 Key Audit Matters bei Kreditinstituten ..... » 1394  
 IFAC: Personalia ..... » 1394

**ANALYSE**

- Zur Marktsituation von Prüfungsverbänden deutscher Kreditgenossenschaften  
*Dr. Benedikt Downar und Marcin Pawel Bartkowiak* ..... » 1395

**IDW VISUELL**

- IDW PS 405: IDW Prüfungsstandard: Modifizierungen des Prüfungsurteils im  
 Bestätigungsvermerk (Stand: 30.11.2017) ..... » 1403  
 Rezension: Wirtschaftsprüferhaftung ..... » 1406

**RECHNUNGSLEGUNG****KOMPAKT**

- Wesentlichkeit im IFRS-Abschluss ..... » 1407  
 Definition eines Geschäftsbetriebs: begrenzte Änderung von IFRS 3 ..... » 1407  
 Unsicherheiten bei der Behandlung von Ertragsteuern nach IFRS ..... » 1408  
 ESMA: Prüfungsschwerpunkte 2019 ..... » 1408  
 Studie zur Nachhaltigkeitsberichterstattung ..... » 1409  
 Aus der Arbeit des FASB ..... » 1409

**ANALYSE**

- Berichts- und Publizitätspflichten nach § 264 Abs. 3 und Abs. 4 HGB  
*Karl Petersen* ..... » 1410  
 DRS 25 „Währungsumrechnung im Konzernabschluss“  
*Dr. Bernd Kliem und Michael Deubert* ..... » 1418

**FINANCIAL SERVICES****KOMPAKT**

- Höhere Widerstandsfähigkeit der Banken im Euroraum gegenüber  
 finanziellen Schocks ..... » 1425  
 EZB: Aufsichtsprioritäten des SSM im Jahr 2019 ..... » 1426  
 EU-Rat verabschiedet strengere Vorschriften gegen Geldwäsche ..... » 1427  
 BaFin veröffentlicht Rundschreiben zu außervertraglicher Kreditunterstützung ..... » 1427  
 BaFin veröffentlicht Rundschreiben zu verbundenen Kunden ..... » 1428  
 Änderung der Regelungen zum Rechnungszins ..... » 1428  
 Grundsätze für nachhaltige Wertpapierbörsen ..... » 1428

**ANALYSE**

- Regulierung des Finanzsektors – Entwicklungen im zweiten Quartal 2018  
*Dr. Max Weber, Dr. Thomas Grauer und Sabine Schmid* ..... » 1429



## BRANCHEN

### KOMPAKT

- Änderung der Marktstammdatenregisterverordnung ..... » 1437
- Verbesserungen an den IPSAS 2018 ..... » 1437
- IPSAS und IFRS im Vergleich ..... » 1438
- Rezension: Konzerninsolvenzrecht ..... » 1438



## MANAGEMENT & BERATUNG

### KOMPAKT

- Wie können ESG-Risiken in das Risikomanagement von Unternehmen integriert werden? ..... » 1439
- Weltwirtschaftsrat zum Unternehmensreporting über nachhaltige Entwicklungsziele ..... » 1439
- Berichterstattung über Nachhaltigkeitsziele ..... » 1439
- UN-Ausschuss: Menschenrechtsstandards für Unternehmen zu unverbindlich .. » 1440
- KfW-Panel 2018 zur wirtschaftlichen Lage des deutschen Mittelstands ..... » 1440

### INTERVIEW

- Unternehmensführung, Prüfung und Beratung zwischen Legalität und gesellschaftlicher Legitimation – Zweck und Ziel, Werte und Haltung  
*Harald Kayser* ..... » 1441

### ANALYSE

- Wirtschaftskriminalität in Deutschland 2018 – Aktuelle Herausforderungen für Unternehmen  
*Alexander Geschonneck und Barbara Scheben* ..... » 1449



## STEUERN & RECHT

### KOMPAKT

- BFH erleichtert Steuerabzug einer bis zum 10. Januar geleisteten Umsatzsteuervorauszahlung für das Vorjahr ..... » 1456
- Abzug von Refinanzierungszinsen für notleidende Gesellschafterdarlehen ..... » 1456
- Brexit: leichter Wechsel der Rechtsform ..... » 1457
- Brexit-Übergangsgesetz vorgelegt ..... » 1458
- Ordnungsgemäße Zusammensetzung des Aufsichtsrats nach Umwandlung einer Aktiengesellschaft in eine Societas Europaea ..... » 1458

### ANALYSE

- Praxisfälle steuerliches Einlagekonto? – Vermeidung von Nachteilen im Zusammenhang mit dem steuerlichen Einlagekonto  
*Prof. Matthias Alber* ..... » 1459

- Editorial . . . . . 101  
 Von Johannes Gasser, Georg E. Kodek, Daniel Varro, Johannes Zollner

## Beiträge

- Kostentragung im Abberufungsverfahren . . . . . 104

Wie zahlreiche (höchst)gerichtliche Entscheidungen zeigen, stellen Verfahren zur Abberufung von Mitgliedern des Stiftungsvorstands keine Seltenheit dar. Solche Verfahren bedeuten für alle Beteiligten einen hohen Zeit-, Ressourcen- und damit auch Kostenaufwand. Die Frage der Kostentragung ist daher nicht nur von akademischem Interesse, sondern auch von hoher praktischer Relevanz.

Von Christina Gruber und Johannes Zollner

- Darlehensgewährung einer Privatstiftung an ihre Tochtergesellschaft als Steuersparmodell? . . . . . 114

Gewährt eine Privatstiftung ihrer Tochtergesellschaft ein verzinsliches Darlehen, führen die Darlehenszinsen periodengerecht zu sofort abzugsfähigen Betriebsausgaben bei der Tochtergesellschaft. Bei der empfangenden Privatstiftung ließe sich dagegen eine Steuerpflicht der Darlehenszinsen aufgrund des Zuflussprinzips zeitlich verzögern.

Durch diesen Unterschied in der steuerlichen Gewinnermittlung könnte ein Steuerstundungseffekt auf Ebene der Privatstiftung geschaffen werden, der in Konzernstrukturen eine attraktive Gestaltungsmöglichkeit bietet. Vor dem Hintergrund der geplanten KÖSt-Satzsenkung dürfte ein derartiger Stundungseffekt in naher Zukunft zudem an Praxisrelevanz für Privatstiftungen gewinnen.

Von Tobias Hayden und Marco Thorbauer

- Vermögensverwaltung durch gemeinnützige Privatstiftungen . . . . . 120

In gemeinnützigen Privatstiftungen sind oftmals Beteiligungen und Immobilien Teil des Stiftungsvermögens. Dabei werden Erlöse aus der Vermögensverwaltung genutzt, um die vorgesehenen begünstigten Zwecke zu verwirklichen. Mängel in der Stiftungsurkunde und das (insbesondere langfristige) Erzielen von Überschüssen können allerdings unter Umständen weitreichende, unangenehme steuerliche Konsequenzen nach sich ziehen – in diesem Beitrag soll ein entsprechendes Bewusstsein für derartige Problemfelder geschaffen werden.

Von Stefanie Geringer

## Rechtsprechung

### Stiftungsrecht Österreich

- Zur nachträglichen Einführung von Änderungsrechten in einer Stiftungsurkunde oder Stiftungszusatzurkunde . . . . . 123  
 OGH 24. 5. 2018, 6 Ob 71/18m

- Zur Unterbrechung eines Abberufungsverfahrens gem § 27 Abs 2 PSG . . . . . 124  
 OGH 28. 6. 2018, 6 Ob 72/18h

- Zur Rechtsstellung eines (potenziellen) Vertragspartners im Genehmigungsverfahren gem § 17 Abs 5 PSG . . . . . 128  
 OGH 28. 6. 2018, 6 Ob 109/18z

### Stiftungsrecht Liechtenstein

- Ermessensbegünstigte erleiden bei Ausschluss keinen klagbaren Schaden . . . 128  
 FL OGH 3. 3. 2017, 10 CG.2013.318  
 Mit Anmerkung von Johannes Gasser

- Herausgabe- und Rechnungslegungspflicht des Treuhänders bis zur Klärung der Gültigkeit des Rechtsgeschäfts . . . . . 133  
 FL OGH 4. 5. 2018, 8 CG.2016.51
- Ausschüttung des gesamten Stiftungsvermögens . . . . . 135  
 FL OGH 4. 5. 2018, 03 CG.2016.312
- Überschreitung des Stiftungszwecks durch Handlungen von Vertretungsorganen . . . . . 140  
 FL OGH 7. 9. 2018, 08 CG.2015.438

## Forum

- Aktuelles zu Beschränkungen des Änderungsrechts . . . . . 144  
 Von Johannes Zollner

## Stiftungsradar

- Stiftungsradar . . . . . 146  
 Von Florian Dollenz, Christina Gruber und Pavel Knesl

## Standards

- Impressum . . . . . 101



### Erbrecht: Hinzu- und Anrechnung neu – speziell auch iZm Stiftungsrecht!

2. Auflage 2018, XXXVI, 414 Seiten,  
 Geb. EUR 84,-  
 ISBN 978-3-214-00521-4

Umlauf

### Die Hinzu- und Anrechnung von Schenkungen im Erb- und Pflichtteilsrecht 2. Auflage

Durch das ErbRÄG 2015 wurde das Anrechnungsrecht grundlegend novelliert. In der zweiten Auflage sind enthalten:

- Eine systematische Darstellung der gesamten Hinzu- und Anrechnung von Schenkungen
- Formulierungsvorschläge für rechtsgeschäftliche Anrechnungsverpflichtungen und deren Erlass sowie Auslegung derselben
- Formvorschriften
- Ausführliche Behandlung der Hinzu- und Anrechnungsfragen iZm Privatstiftungen
- Übergangsvorschriften
- Zahlreiche Beispiele

MANZ'sche Verlags- und Universitätsbuchhandlung GmbH  
 TEL +43 1 531 61 100 FAX +43 1 531 61 455 bestellen@manz.at Kohlmarkt 16 · 1010 Wien www.manz.at

MANZ

**IN ALLER KÜRZE**

383

**THEMA**

Stefanie Zach: Übergangsbestimmungen und Stellenwert des Betroffenenwillens nach dem 2. ErwSchG	384
Wolfgang Kolmasch: Judikaturübersicht: Konstruktions-, Produktions- und Instruktionsfehler in der Produkthaftung	388
Wolfgang Kolmasch: Fristenhemmung im Winter	392

**GESETZGEBUNG**

Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 15. 11. 2018)	394
---	-----

**RECHTSPRECHUNG****»FAMILIENRECHT**

Internationale Zuständigkeit für Obsorgeverfahren bei Drittstaatenbezug	394
Umbestellung des Sachwalters – Anwendung des neuen Rechts in anhängigem Verfahren	395

**»ERBRECHT**

Keine internationale Zuständigkeit für Verlassenschaftsverfahren wegen Krankenhausaufenthalts	395
Anwachsung bei Eigentümerpartnerschaft auch in internationalen Erbfällen	395
Zugehörigkeit von 120 km entfernten Grundstücken zum Erbhof	396

**»SCHULDRECHT**

Koppelungsverbot von Vertragsabschluss und datenschutzrechtlicher Einwilligung	396
--	-----

**»MIET- UND WOHNRECHT**

Teilung durch weitere Begründung von Wohnungseigentum im Mischhaus	396
Widmungsänderung eines Sondernutzungsobjekts im Mischhaus	397
Individualrecht auf Rechnungslegung nach unterjähriger Verwalterkündigung	397

**»SCHADENERSATZ**

Mitverschulden an der nicht ordnungsgemäßen Ausführung des Zahlungsauftrags	397
Entschädigung für vorübergehende Reduktion des Fischbestandes	398

**»VERFAHRENSRECHT**

Zustellung an einen Ausländer während seines Aufenthalts in Österreich	398
Unterbrechung des Außerstreitverfahrens während eines Erwachsenenschutzverfahrens	399
Kein Rekurs des Beklagten gegen a limine gefassten Beschluss über Gerichtsbesetzung	399

**»EXEKUTIONSRECHT**

Sicherungszession und Zwangsverwaltung	399
--	-----

**LITERATURÜBERSICHT**

400

**Herausgeber:**

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

**Redaktion:**

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

**Impressum:**

Offenlegung gemäß § 25 MedienG:

**Medieninhaber und Herausgeber** ISD § 1 Abs 1 Z 8 und Z 9 MedienG: LexisNexis Verlag ARD Orac GmbH & Co KG | Sitz: Marxergasse 25, 1030 Wien | Unternehmensgegenstand: LexisNexis ARD Orac ist ein führender Fachverlag in Österreich im Bereich Steuern, Recht und Wirtschaft, der die Tradition der Verlagshäuser Orac und ARD unter internationalem Dach fortführt. LexisNexis ARD Orac ist ein Tochterunternehmen der internationalen tätigen Verlagsguppe RELX Group, deren Legal Division weltweit unter dem Namen LexisNexis firmiert. | Blattlinie: Rechtsinformation und Wirtschaftsinformation; aktuelle rechtliche Neuerungen | Geschäftsführung: Alberto Sanz de Lama | Unbeschränkt haftender Gesellschafter: Orac Gesellschaft m.b.H., Marxergasse 25, 1030 Wien | Kommanditist: Reed Messe Salzburg Gesellschaft m.b.H., Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg | Beteiligungsverhältnisse: Alleiniger Gesellschafter der Orac Gesellschaft m.b.H.: Reed Elsevier Austria GmbH, Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg (99,9 %) | Alleiniger Gesellschafter der Reed Elsevier Austria GmbH: Reed Elsevier Overseas B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam (0,1 %) | Reed Elsevier Austria GmbH, Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg (99,9 %) | Alleiniger Gesellschafter der Reed Elsevier Overseas B.V.: Reed Elsevier Holdings B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam | Gesellschafter der Reed Elsevier Holdings B.V.: RELX Group plc, 1-3 Strand (http://www.relxgroup.com/aboutus/Pages/Home.aspx), London WC2N 5JR (50 %), Reed Elsevier Holdings Ltd., 1-3 Strand, London WC2N 5JR (50 %) | Gesellschafter der RELX Group plc: RELX PLC (52,9 %), RELX NV (47,1 %) | Gesellschafter der RELX PLC: mehr als 75 % im Streubesitz | Gesellschafter der RELX NV: mehr als 75 % im Streubesitz | Gesellschafter der Reed Elsevier Holdings Ltd.: RELX Group plc (100 %) | Redaktion: Marxergasse 25, 1030 Wien,

**Lektorat und Autorenbetreuung:**

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

**Abonnentenservice:**

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

**Anzeigen & Mediadaten:**

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

Derzeit gilt Anzeigenpreisliste Stand Jänner 2018 | Verlags- und Herstellungsort: Wien | Die Zeitschrift erscheint 22-mal im Jahr | Einzelheftpreis 2019: 20 €; Jahresabonnement 2019: 319 € inkl. MWSt bei Vorauszahlung; Preisänderungen vorbehalten | Bankverbindung: Bank Austria, IBAN: AT84 1200 0504 2346 8600, BIC: BKAUATWW | Abbestellungen sind nur zum Jahresschluss möglich, wenn sie bis spätestens 30.11. schriftlich einlangen | Druck: Prime Rate GmbH, Megyeri út 53, H-1044 Budapest, ISSN 1996-2428.

**Verlagsrechte:** Die in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Alle Rechte bleiben vorbehalten. Kein Teil dieser Zeitschrift darf ohne schriftliche Genehmigung des Verlages in irgendeiner Form – durch Fotokopie, Mikrofilm, Aufnahme in eine Datenbank oder auf Datenträger oder auf andere Verfahren – reproduziert oder in eine von Maschinen, insbesondere Datenverarbeitungsanlagen, verwendbare Sprache übertragen werden. Das gilt auch für die veröffentlichten Entscheidungen und deren Leitsätze, wenn und soweit sie vom Einsender oder von der Schriftleitung redigiert, erarbeitet oder bearbeitet wurden und daher Urheberrechtsschutz genießen. Fotokopien für den persönlichen und sonstigen eigenen Gebrauch dürfen nur von einzelnen Beiträgen oder Teilen daraus als Einzelkopie hergestellt werden. Bitte beachten Sie: Für Veröffentlichungen in unseren Zeitschriften gelten unsere AGB für Zeitschriftenautoren/-innen und -autoren (abrufbar unter <https://www.lexisnexis.at/agb/agb-zeitschriftenautoren/>) sowie unsere Datenschutzerklärung (abrufbar unter <https://www.lexisnexis.at/datenschutzbestimmungen/>).

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

## Inhaltsverzeichnis



### ZInsO-Aktuell

### ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 47/2018

### ZInsO-Aufsätze

<b>Neuere Rechtsprechung zur Vorsatzanfechtung</b> .....	2557
<i>von Richter am Bundesgerichtshof Professor Dr. Markus Gehrlein, Karlsruhe</i>	
<b>Vertragsähnliche Züge der Unternehmensfreigabe nach § 35 Abs. 2 InsO</b> .....	2569
<i>von Rechtsanwalt Dr. Harald Heinze, Berlin/Leipzig</i>	

### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### I. Entscheidungsreport

##### • Insolvenzrecht

<b>Insolvenzeröffnung vor Zustellung des Revisionsurteils</b> .....	2574
<i>BFH, Beschl. v. 10. 10. 2018 – XR 18/16</i>	
<b>Zuständigkeit des Prozessgerichts bei Streit über Massezugehörigkeit von Lohnbestandteilen (mit Auslandsbezug)</b> .....	2575
<i>BGH, Beschl. v. 27. 9. 2018 – IX ZA 4/18</i>	
<b>Anforderungen an die Bestimmtheit eines Klageantrags auf „Freigabe“ einer Sicherheit</b> .....	2577
<i>BGH, Urt. v. 24. 4. 2018 – XI ZR 207/17</i>	
<b>Abgrenzung des echten vom unechten Factoring; Rechtswirkungen</b> .....	2578
<i>BGH, Urt. v. 21. 3. 2018 – VIII ZR 17/17</i>	
<b>Zulassung eines Betriebsratsmitglieds zum Syndikusrechtsanwalt</b> .....	2583
<i>BGH, Urt. v. 29. 1. 2018 – AnwZ (Brfg) 12/17</i>	
<b>Vergütungsanspruch des für einen Schuldner bestellten Prozesspflegers</b> .....	2587
<i>BGH, Beschl. v. 11. 1. 2018 – IX ZB 99/16</i>	
<b>Abschluss und Widerruf von Anwaltsverträgen nach den Fernabsatzregelungen</b> .....	2589
<i>BGH, Urt. v. 23. 11. 2017 – IX ZR 204/16</i>	

##### • Gesellschaftsinsolvenzrecht

<b>Nichtigkeit eines Einziehungsbeschlusses über einen Gesellschaftsanteil</b> .....	2592
<i>BGH, Urt. v. 26. 6. 2018 – II ZR 65/16</i>	
<b>Auslegung einer gesellschaftsrechtlich vereinbarten Mehrheitsklausel bei einer Publikumpersonengesellschaft</b> .....	2594
<i>BGH, Urt. v. 11. 9. 2018 – II ZR 307/16</i>	

##### • Verbraucherinsolvenz und Restschuldbefreiung

<b>Rückzahlung aus einem Verbraucherdarlehen; Rechtsfolgen der Kündigung wegen Zahlungsverzuges</b> .....	2599
<i>LG München I, Urt. v. 19. 9. 2018 – 35 O 3953/18</i>	

##### • Verfahrensrecht

<b>Voraussetzung der Erstattungsfähigkeit von Kosten für ein vom Insolvenzverwalter beauftragtes Privatsachverständigengutachten</b> .....	2602
<i>OLG Düsseldorf, Beschl. v. 2. 7. 2018 – I-12 W 8/18</i>	
<b>Zulassung verspäteten Vortrags im Anfechtungsprozess</b> .....	2604
<i>OLG Düsseldorf, Beschl. v. 9. 7. 2018 – I-12 U 20/17</i>	
<b>Gerichtskosten als Insolvenzforderungen</b> .....	2606
<i>LAG Köln, Beschl. v. 7. 9. 2018 – 4 Ta 91/18</i>	

• **Vergütungsrecht**

- Bindung des Beschwerdegerichts an Vergütungsentscheidung** ..... 2608  
*BGH, Beschl. v. 18. 10. 2018 – IX ZB 31/18*
- Kein Vergütungszuschlag für den vorläufigen Insolvenzverwalter allein aufgrund der Dauer des Eröffnungsverfahrens** ..... 2611  
*BGH, Beschl. v. 5. 7. 2018 – IX ZB 63/17*

**II. Leitsatzreport**

- Zweiterwerberfall** ..... 2612  
*LG Hamburg, Urt. v. 22. 10. 2018 – 325 O 82/18*
- Insolvenzeröffnungsverfahren: Rechtsmissbräuchlicher Insolvenzantrag bei Anfechtung** ..... 2612  
*OVG Lüneburg, Beschl. v. 17. 10. 2018 – 9 ME 106/18*

**HERAUSGEBER**

**Herausgeber:**

Prof. Dr. Christian Berger • RA Dr. Susanne Berner • 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 Patrick Mückl • Prof. Dr. Bettina Nunner-Kraugasser • RA Dr. Manfred Obermüller • Vors. RiOLG Dr. Dietmar Onusseit • RA Prof. Dr. Klaus Pannen • RiBGH Prof. Dr. Gerhard Pape • RA Dr. Christoph Poertzgen • RA Stephan Ries • Prof. Dr. Thomas Rönnau • Prof. Dr. Jessica Schmidt • RiBGH a.D. Prof. Dr. Lutz Strohn • RiBGH a.D. Gerhard Vill • OStA Raimund Weyand

**Schriftleitung:**

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer

**Gründungsherausgeber:**

RiBGH a.D. Hans-Peter Kirchhof • Vors. RiBGH a.D. Dr. Gerhart Kreft • Vors. RiLAG a.D. Ernst-Dieter Berscheid • RiBGH Prof. Dr. Gerhard Pape • Prof. Udo Hintzen • Prof. Dr. Heribert Hirte • RA Dr. Manfred Obermüller • RA Wolfgang Wutzke • RA Dr. Karsten Förster • Michael Bretz • Prof. Dr. Hugo Grote • RA Martin 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, 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

## StuB

## STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 801 **Steuerbilanzieller Ausweis von Genussrechtskapital: Neues zur Maßgeblichkeit**  
Änderung in der Auffassung der Finanzverwaltung  
StBin Dr. Janine v. Wolfersdorff
- 805 **Gegenwärtige Entwicklungen bei den finalen Verlusten**  
Konsistenz in der Rechtsprechungsentwicklung des EuGH?  
Nico Löprick, M.Sc. und Marvin Meger, M.Sc.
- 811 **Rückstellung für ungewisse Verbindlichkeiten gegenüber Entschädigungseinrichtungen**  
Anmerkungen zum Urteil des FG München vom 29.1.2018 - 7 K 1776/16  
WP/StB Lars-Oliver Farwick
- 815 **Bilanzierungsvergleich zwischen Handelsrecht, Steuerrecht und IFRS**  
Arbeitshilfe zu wesentlichen Neuerungen im Überblick  
StB Prof. Dr. Andreas Stute, LL.M.
- 817 **Bei Feststellung der Nichtigkeit von Beschlüssen einer GmbH & Co. KG gilt § 256 AktG analog**  
Anmerkungen zum Urteil des OLG München vom 19.7.2018 - 23 U 2737/17  
RA/WP/FAStR Harald Schumm

## PRAXISFÄLLE

- 823 **Ausweis eines Anspruchs des Vermieters auf eine Abstandsanzahlung und dessen Ertrag daraus anlässlich der vorzeitigen Beendigung eines Mietvertrags**  
WP/StB Dr. Niels Henckel

## AKTUELL BERATEN

- 824 **Gesellschafterbeiträge in Krise und Insolvenz**  
Prof. Dr. Jens M. Schmittmann

## KURZNACHRICHTEN

- 826 Rückstellungen für den sog. Nachteilsausgleich bei Altersteilzeitvereinbarungen
- 826 Bewertung von Pensionsrückstellungen nach § 6a EStG – Übergang auf die „Heubeck-Richttafeln 2018 G“
- 828 Kein wirtschaftliches Eigentum eines Sonder-nutzungsberechtigten
- 828 Umfang der Hinzurechnung nach § 5a Abs. 4a Satz 3 EStG
- 829 Mitunternehmerinitiative eines atypisch still Beteiligten
- 829 Keine entsprechende Anwendung von § 23 Abs. 1 Satz 2 EStG im Rahmen der Grundsätze zum gewerblichen Grundstückshandel
- 830 Abzug von Refinanzierungszinsen für Gesellschafterdarlehen nach einem Forderungsverzicht gegen Besserungsschein
- 831 Zusammenveranlagung nach bestandskräftiger Einzelveranlagung
- 832 Entschädigung wegen Erwerbsunfähigkeit bei Arbeitslosigkeit, Erwerbsschaden, Verdienstausschlag, Wegfall des Anspruchs auf steuerfreie Sozialleistungen
- 832 Umsatzsteuer im Freizeitpark
- 832 Berücksichtigung einer Umsatzsteuervorauszahlung im Jahr der wirtschaftlichen Verursachung bei Leistung bis zum 10.1. des Folgejahres
- 833 Umsatzsteuer-Umrechnungskurse für den Monat Oktober 2018
- 833 Passive Entstrickung aufgrund erstmaliger Anwendung eines DBA

## VII Service/Impressum

- |   |               |   |               |
|---|---------------|---|---------------|
|  | Merksatz      |  | Siehe auch    |
|  | Literatur     |  | Experten-Blog |
|  | Weblink       |  | Quelle        |
|  | Informationen |  | Video         |
|  | Audio         |  | Galerie       |
|   |               |  | Berechnung    |

# Mitteilungen

der deutschen Patentanwälte

Herausgegeben vom Vorstand der Patentanwaltskammer



109. Jahrgang  
München, Heft 11  
November 2018  
Seiten 477 – 528  
Zitierweise: Mitt. (Jahr), (S.)

Freischaltung der  
recherchierbaren Onlineausgabe:  
Kundenservice Wolters Kluwer Online  
+ 49 (221) 9 43 73-70 50  
onlineservice@wolterskluwer.com

## Inhalt

### Beiträge

<b>Ackermann</b>	Ergänzende Schutzzertifikate: Schluss mit der Diskussion über erfinderische Tätigkeit – Teil II	477
<b>Trimborn</b>	Aktuelle Entwicklungen im Arbeitnehmererfindungsrecht ab 2017 – Teil I	482
<b>Swanson / Canty</b>	Aktuelles aus den USA	489
<b>Bullinger</b>	Aktuelles aus dem Urheberrecht – Folgen des Brexit für IP	493

### Entscheidungen

	<b>Patent</b>	
<b>BPatG</b>	Beschl. vom 12.6.2018, 19 W (pat) 33/17 – Abstandsberechnung Teilung der Anmeldung in Beschwerde	498
	Leitsätze	
	<b>Marke</b>	
<b>OGH</b>	Beschl. vom 21.11.2017, 4Ob152/17 g – Mozartkugeln Irreführung bei Mozartkugeln	503
	Leitsätze	
	<b>Domain – Leitsätze</b>	504
	<b>Design – Leitsätze</b>	505
	<b>Arbeitnehmererfinderrecht</b>	
<b>OLG Karlsruhe</b>	Urt. vom 13.4.2018, 6 U 161/16 – Rohrleitungsprüfung Anwendbares Recht bei Anmeldung von Arbeitnehmererfindungen im Ausland	506
	Leitsätze	
	<b>Wettbewerbsrecht – Leitsätze</b>	514
	<b>Berufsrecht</b>	
<b>EuG</b>	Urt. vom 13.7.2017, T-527/14 – Rosenich ./ EUIPO Vertretung vor dem EUIPO	515
	<i>mit Anmerkung Rosenich</i>	521
	Leitsätze	

# Inhalt

	<b>Kostenrecht</b>	
<b>KG Berlin</b>	Beschl. vom 30.7.2018, 19 W 149/17 – Kostentragungspflicht für die Mitwirkung eines Patentanwalts in Markensachen	522
	<i>mit Anmerkung Beyerlein</i>	522
	Leitsatz	
	<b>Verfahrensrecht</b>	
<b>OVG Lüneburg</b>	Beschl. vom 2.8.2017, 11 LA 142/17 – Verschiebung einer Frist	526
	Leitsätze	

## Rezensionen

<b>Wirtz</b>	Ströbele / Hacker / Thiering, Markengesetz, 12. Auflage, 2018	527
<b>Brunner</b>	Breidenbach / Glatz, Rechtshandbuch Legal Tech, 2018	528
<b>Beyerlein</b>	Christof, Der Schutzzumfang von eingetragenen Design und Gemeinschaftsgeschmacksmuster, 2017	528

Mit dieser Ausgabe verteilen wir je eine Beilage der FORUM GmbH und der IP for IP GmbH sowie zwei Beilagen vom Carl Heymanns Verlag. 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 026 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



<b>GESETZGEBUNG</b>	III
<b>INFO AKTUELL – WIRTSCHAFTSRECHT</b>	685
<b>INFO AKTUELL – ARBEITS-, SOZIAL- UND STEUERRECHT</b>	686

**WIRTSCHAFTSRECHT**

<b>Markus Heidinger/Rene Kreisl:</b> Neues durch MiFID 2 und PSD 2	687
<b>Christian Öhner/Silke Graf:</b> Legal Tech: Die Rechtsanwaltskanzlei der Zukunft	693
<b>Christoph Lehner/Johannes Henny:</b> BVwG zu Strafbarkeit juristischer Personen	695

**JUDIKATUR**

<b>»KONSUMENTENSCHUTZ</b>	
Verbandsklage: AGB eines Kreditkartenunternehmens	697
Darlehen einer ausländischen Bank – „Vorfälligkeitsentschädigung“	698

<b>»UNTERNEHMENSRECHT</b>	
Unternehmensübergang ohne Verbindlichkeiten – Publizität	699
Handelsvertreter – Provision	700
Immobilienmakler – Provisionsanspruch	700
Immobilienmakler – unrichtige Information über Heizkosten	701

<b>»WERTPAPIERRECHT</b>	
WAG 2007: Zins-Swap – Aufklärungspflicht der Bank	701
EuGH: Internationale Zuständigkeit – Prospekthaftung	702

<b>»WETTBEWERBSRECHT</b>	
Unbestellte Warenlieferung – aggressive Geschäftspraktik	703
Kartellrechtsverstoß – Schadenersatzanspruch von Förderstellen?	704
EuGH: SIM-Karten mit vorinstallierten Diensten	704

<b>»BANKENRECHT</b>	
VfGH: „Verbot der Bankomatgebühren“ unzulässig	705
Bank-AGB: Postbox auf Website – dauerhafter Datenträger?	705
Bank-AGB: Bearbeitungsgebühr und Fremdspesen	708
EuGH: Überschrittene Obergrenze für Großkredite – „Strafzinsen“?	709
EuGH: Online-Sparkonto – Zahlungskonto iSd Zahlungsdienste-RL?	709

<b>»VERSICHERUNGSRECHT</b>	
Vermögensschadenhaftpflichtversicherung – Claims-made-Klausel	710
Privathaftpflichtversicherung – „Gefahr des täglichen Lebens“	711
Rechtsschutzversicherung – Anspruch iZm manipulierten Dieselmotoren?	711
Einsicht in ärztliche Gutachten eines Versicherers	711

## INHALTSVERZEICHNIS

» **INSOLVENZRECHT**

Abschöpfungsverfahren: Anwendbarkeit der Übergangsregelung § 280 IO	712
Abschöpfungsverfahren – Verlängerung nach 1. 11. 2017	713
Zahlung an den Schuldner in Unkenntnis von dessen Insolvenz	714

» **VERFAHRENSRECHT**

Missbrauch von Kreditkartendaten – Revisionszulässigkeit	714
--	-----

**ARBEITSRECHT**

<b>Franz Schrank:</b> Erweiterte Gleitzeit: Kann sie der Kollektivvertrag wirksam ausschließen?	715
<b>Andreas Gerhartl:</b> Probleme bei gleitender Arbeitszeit	718

**JUDIKATUR**» **ALLGEMEINES ARBEITSRECHT**

Abfertigung nach Herabsetzung der Normalarbeitszeit	721
Unberechtigte Entlassung wegen verlängerter Mittagspausen	722
Unterlassung der Dienstleistung nach Irrtum über Arbeitspflicht – kein Entlassungsgrund	723
Nebenbeschäftigung einer Pharmareferentin für Humanarzneimittel als Tierärztin – kein Entlassungsgrund	723
Keine Zustimmung zur Kündigung eines begünstigten Behinderten während Rehabilitationsgeldbezugs	724

» **SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

EuGH: Bindungswirkung von Dokumenten ausländischer SV-Träger	724
--	-----

**STEUERRECHT**

<b>Stefan Bendlinger/Georg Kofler:</b> RuSt 2018: Highlights aus dem Workshop „Internationales Steuerrecht“	727
VwGH: Essen auf Rädern als außergewöhnliche Belastung ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	735
VwGH: Wirtschaftliches Eigentum bei Treuhandvertrag ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	736
VwGH zum Verlustübergang bei Spaltungen nach Art VI UmgrStG ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	737
VwGH: USt bei Zeitungsabonnement samt Vignette ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	739
<b>Michael Tumpel/Christine Weinzierl:</b> Aktionsprogramm der EU für die Mehrwertsteuer	740
<b>Maria Joklik-Fürst:</b> Die Akteneinsicht gem § 90 BAO im Lichte der jüngsten höchstgerichtlichen Judikatur	751

» **BLICK NACH DEUTSCHLAND**

<b>Udo Eversloh:</b> Bewertung von Pensionsrückstellungen nach § 6a EStG: Heubeck-Richttafeln 2018 G	755
--	-----

**IMPRESSUM**

760

Diese Ausgabe der RdW enthält Beiträge zur Business Circle-Konferenz „RuSt 2018 – 22. Jahresforum für Recht und Steuern“, die am 18./19. Oktober 2018 in Rust stattgefunden hat. Beiträge der RuSt-ReferentInnen sind im Heft entsprechend gekennzeichnet.

## 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 Ider, Tübingen

Mohr Siebeck

22 73. Jahrgang  
16. November 2018



# JZ Juristen Zeitung

Inhalt

## Aufsätze

Professor Dr. Dr. h.c. mult. **Stanley L. Paulson**  
Die spätere Allgemeine Rechtslehre von  
Hermann Kantorowicz **1061**

Professor Dr. **Ferdinand Kirchhof**  
Die Teilung der Gewalten im Finanzrecht **1068**

Professorin Dr. **Giesela Rühl**, LL.M. (Berkeley)  
Auf dem Weg zu einem europäischen  
Handelsgericht? **1073**

## Besprechungsaufsatz

Professor Dr. **Michael Stürner**, M.Jur. (Oxford)  
und Dr. **Christoph Wendelstein**  
Datenschutzrechtliche „Sammelklagen“  
im Zuständigkeitsregime der Brüssel Ia-VO **1083**

## Umschau

### Tagungsberichte

Strafrecht und Politik. 6. Symposium Junges Strafrecht  
vom 7. bis 9. September 2017 in Potsdam  
Privatdozentin Dr. **Anne Schneider**, LL.M. **1092**

Terror – von der (Ohn-)Macht des Staates und der  
Rechtmäßigkeit von Handlungsalternativen.  
Tagung der Fachschaft Jura des Cusanuswerks  
vom 10. 11. bis 13. 11. 2017 in Bonn  
**Johanna Reichel** **1095**

## Literatur

Jens Burkhard Funk: Der Internationale Währungsfonds.  
Status, Funktion, Legitimation  
Professor i. R. Dr. **Ludwig Gramlich** **1097**

## Entscheidungen

EuGH, 25. 1. 2018 – C-498/16 Maximilian Schrems /.  
Facebook Ireland Ltd.  
Internationale Zuständigkeit für Klagen  
wegen Datenschutzverstößen **1099**

BGH, 17. 3. 2017 – V ZR 70/16  
mit Anmerkung von  
Professor Dr. **Jan Wilhelm**  
Besitz am Fahrzeug bei Probefahrt nach Einbau  
eines Austauschmotors **1102**

BGH, 13. 3. 2018 – 4 StR 570/17  
mit Anmerkung von  
Privatdozent Dr. **Boris Burghardt**  
und Dr. **Leonie Steinl**, LL.M. (Columbia)  
Zu den Voraussetzungen einer sexuellen Belästigung  
i. S. des § 184i StGB **1107**

## JZ Information

Aktuelles aus der Rechtsprechung/  
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte **702\***  
Gesetzgebung **703\***  
Entscheidungen in Leitsätzen **704\***  
Neuerscheinungen **716\***  
Zeitschriftenübersicht **731\***  
Festschrift/Sammelwerke **734\***  
Impressum **736\***

## Inhaltsverzeichnis



### ZInsO-Aktuell

### ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 46/2018

### ZInsO-Aufsätze

Obliegenheit zur Geltendmachung des Pflichtteils (§ 295 Abs. 1 Nr. 2 InsO) .....	2497
von Rechtsanwalt Dr. Alfred Ponzer, Holzkirchen/Dresden	
Zum Deckungsumfang der Directors-and-Officers-Versicherung (D&O-Versicherung) .....	2509
von Rechtsanwalt Frank R. Primozic und ref. iur. Nicolas Nöller, Frankfurt/M.	
Mitbestimmungsorgane und insolvenzrechtliche Arbeitnehmervertretung .....	2512
von Andrej Wroblewski, Frankfurt/M.	

### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts .....	2515
--	------

### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### Entscheidungsreport

#### • Insolvenzrecht

Einordnung des Anspruchs auf Abschluss eines Vertrages als Insolvenzforderung .....	2515
BGH, Urt. v. 11. 10. 2018 – IX ZR 217/17	
Wertung von Erbbauzinsansprüchen als selbst erzielte Einkünfte auch im Erbgang .....	2517
BGH, Beschl. v. 27. 9. 2018 – IX ZB 19/18	
Darlegungs- und Beweislast bei einem bargeschäftsähnlichen Leistungsaustausch .....	2519
BGH, Beschl. v. 27. 9. 2018 – IX ZR 313/16	
Grenzen der Sittenwidrigkeit der Bürgschaftsübernahme durch einen Arbeitnehmer .....	2520
BGH, Urt. v. 11. 9. 2018 – XI ZR 380/16	
Auswirkungen der Insolvenzeröffnung auf Miet- und Pachtverhältnisse .....	2523
OLG Celle, Urt. v. 19. 10. 2018 – 2 U 77/18	
Indizien zur Bewertung einer drohenden Zahlungsunfähigkeit .....	2525
OLG Düsseldorf, Beschl. v. 13. 9. 2018 – I-12 W 7/18	
Beweislast hinsichtlich der Kenntnis eines Benachteiligungsvorsatzes des Schuldners im Rahmen der Insolvenzanfechtung .....	2528
LG Bonn, Urt. v. 21. 7. 2017 – 1 O 375/16	

#### • Insolvenzkapitalmarktrecht

Recht der Gesellschaft auf Leistung der Einlage gegen den Treugeber durch die Stellung eines unmittelbaren Gesellschafters (Quasi-Gesellschafter) im Innenverhältnis; Verzahnung von Gesellschaft und Treuhand aufgrund vertraglicher Vereinbarungen .....	2535
BGH, Urt. v. 30. 1. 2018 – II ZR 242/16	
Doppelstöckige Fondsgesellschaft, Treuhandgesellschaft, Insolvenz einiger der Beteiligungsgesellschaften (Schiff), Abtretung Freistellungsanspruch an einzelne Insolvenzverwalter und an Insolvenzverwalter GbR. ....	2543
AG Frankfurt/M., Urt. v. 19. 10. 2018 – 31 C 1498/18 (10)	
Einstweilige Verfügung, §§ 171, 172 HGB, § 93 InsO, „Sondermassen“ .....	2544
AG Hamburg, Beschl. v. 25. 10. 2018 – 11 C 527/18	

• **Insolvenzsteuerrecht**

<b>Klage- und Prozessführungsbefugnis einer Personengesellschaft gegen Gewinnfeststellungsbescheide trotz Eröffnung des Insolvenzverfahrens</b> . . . . .	2545
<i>BFH, Urt. v. 7. 6. 2018 – IV R 11/16</i>	

• **Verbraucherinsolvenz und Restschuldbefreiung**

<b>Voraussetzungen der zivilrechtlichen Unterbringung zum Schutz vor Selbstgefährdung bei einem alkoholkranken Betroffenen; Einrichtung eines Einwilligungsvorbehalts bei laufendem Verbraucherinsolvenzverfahren</b> . . . . .	2547
<i>BGH, Beschl. v. 18. 7. 2018 – XII ZB 167/18</i>	

• **Verfahrensrecht**

<b>Grenzen des Formularzwangs für Gläubiger in der Zwangsvollstreckung</b> . . . . .	2549
<i>BGH, Beschl. v. 26. 9. 2018 – VII ZB 56/16</i>	

<b>Grenzen der Berichtigung unwahrer Tatsachenbehauptungen; ordre public</b> . . . . .	2551
<i>BGH, Beschl. v. 19. 7. 2018 – IX ZB 10/18</i>	

<b>Richterablehnung wegen Besorgnis der Befangenheit</b> . . . . .	2554
<i>BGH, Beschl. v. 21. 6. 2018 – I ZB 58/17</i>	

**Hinweis an die Bezieher:**

Der in ZInsO 2018, 2423 abgedruckten Entscheidung des LG Landshut v. 09.08.2018 – 24 O 2699/17 ist versehentlich die Überschrift der im selben Heft veröffentlichten Entscheidung des AG München zugeordnet worden, wir bitten dies zu entschuldigen. Die zutreffende Überschrift für die LG Landshut-Entscheidung lautet: „Beachtung des Transparenzgebots auch für gewerbliche Ankäufer im Bereich des Zweitmarktes; Verjährung des Befreiungsanspruchs“.

**HERAUSGEBER**

**Herausgeber:**

Prof. Dr. Christian Berger • RA Dr. Susanne Berner • 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. Hützen • RA Dr. Karen Kuder • RA Dr. Norbert Küpper • RiAG Dr. Peter Laroche • Prof. Dr. Wolfgang Marotzke • PD Dr. Sebastian Mock • RA Patrick Mückl • Prof. Dr. Bettina Nunner-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

**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 Nothhoff • 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@i-online.de](mailto:hans.haarmeyer@i-online.de)

Manuskripte erbeten an den Schriftleiter

Redaktion: Anke Losch, 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

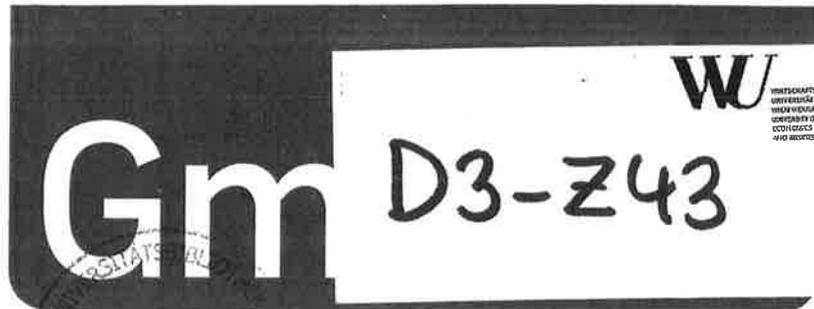
Preis für das Einzelheft: € 27,00

Kündigungsfrist:

6 Wochen zum Ende des Bezugsjahres

Herstellung: Williams Lea & Tag GmbH, München

ISSN 1615-8032



Zeitschrift für Gesellschafts-,  
Unternehmens- und Steuerrecht  
der GmbH und GmbH & Co. KG

# GmbHRundschau

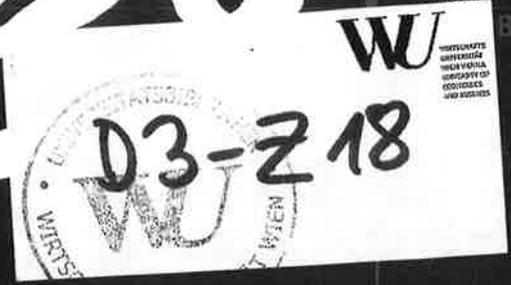
Herausgegeben von der Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt

[gmbhr.de](http://gmbhr.de)

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



<b>Aufsätze &gt;</b>	<b>Ralf Knaier</b> – Eine Rechtsformvariante bewegt Europa – 10 Jahre Unternehmergesellschaft in Deutschland und der EU ..... 1181
	<b>Joachim Tebben</b> – Zur Substitution der notariellen Beurkundung bei Umwandlungsvorgängen – zugleich Besprechung von KG, Beschl. v. 26.7.2018 – 22 W 2/18 ..... 1190
	<b>Carl Höfer</b> – Regierungsentwurf zum Geschäftsgeheimnisgesetz (GeschGehG) aus Geschäftsführersicht: Pflicht zum „Geschäfts- geheimnis-Management“ ..... 1195
<b>Rechtsprechung &gt;</b>	<b>Geschäftsführer:</b> Erkennbares Handeln im fremden Namen für die GmbH ohne Vertretungszusatz (OLG Karlsruhe, Urt. v. 25.9.2018 – 9 U 117/16) ..... 1198
	<b>Auslandsbeurkundung:</b> Eintragung der Verschmelzung zweier deutscher GmbH nach Beurkundung durch schweizerischen Notar aus Basel-Stadt (KG Berlin, Beschl. v. 26.7.2018 – 22 W 2/18) ..... 1202
	<b>Gewerbsteuer:</b> EU-Rechtswidrigkeit der Anforderungen des gewerbsteuerlichen Schachtelprivilegs (EuGH, Urt. v. 20.9.2018 – C-685/16 – EV) ..... 1211
	<b>Gewerbsteuer:</b> Gewerbesteuerpflicht für Gewinne aus der Veräuße- rung von Anteilen an einer Mitunternehmerschaft (§ 7 S. 2 Nr. 2 GewStG) (BFH, Urt. v. 19.7.2018 – IV R 39/10) ..... 1219
	<b>Einbringung:</b> Gewerbesteuerpflicht bei Einbringungsgewinnbesteue- rung nach sukzessiver Veräußerung der erhaltenen Anteile (FG Köln, Urt. v. 19.7.2018 – 6 K 2507/16) <i>m. Anm. Lisa Riedel</i> ..... 1224
<b>GmbHR im Blickpunkt</b>	<b>Matthias Nolden</b> – Im digitalen Zeitalter wettbewerbsfähig bleiben – kreatives Führen ist der Schlüssel! ..... R340



[www.ecolex.at](http://www.ecolex.at)

959 – 1054

Rsp-Nr  
417 – 462

BVergG 2018  
Innovationspartnerschaft  
Auftragssperre bei Leistungsmangel

Untreue  
Rsp-Update

Webshops  
Verstoß gegen Informationspflichten

Ausbildungskosten – Rückersatz  
Transparenzgebot

Abschlussprüfungsvertrag  
Vertrag über Nichtprüfungsleistungen

Gleitzeit  
und Überstunden

Zu OGH Isoflavon II  
„Anscheinsbeweis“ / „Feilhalten“



**FACHZEITSCHRIFT FÜR  
WIRTSCHAFTSRECHT**  
29. Jg., Hef. 11, November 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. SCHRAMMEL  
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  
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, Richter  
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

**BVERG 2018**

BVergG 2018: Ein erster Blick aus der Praxis Martin Schiefer / Philip Albrecht	962
Die Innovationspartnerschaft – eine echte Chance für Innovation Stephan Heid / Kathrin Hornbanger	965
Auftragssperre bei mangelhafter Leistungserbringung Johannes Stalzer	969

**EDITORIAL**

Pedantische Nachfolge zu Editorial (7 Ob 235/12b versus 3 Ob 148/16k) und 2018, 809 – Justiz am Scheideweg: Und wohin jetzt bitte? Georg Wilhelm	959
Impressum	U3

**ZIVIL- UND UNTERNEHMENSRECHT**

Verstoß gegen Informationspflichten in Webshops: Eine Differenzierung bei den Rechtsfolgen ist angebracht! Thomas Rabl	973
Primeo Executive Stand Juli 2006 – Primeo Select Stand April 2007 Nochmals zur Vereinzelung einer OGH-Entscheidung Karl Bollmann	976
OGH 23. 1. 2018, 4 Ob 4/18 v	977
OGH 21. 12. 2017, 4 Ob 228/17 h	977
OGH 20. 2. 2018, 4 Ob 31/18 i	978
OGH 20. 2. 2018, 4 Ob 13/18 t	978
OGH 21. 3. 2018, 7 Ob 206/17 w	978
OGH 24. 10. 2017, 2 Ob 34/17 i	979
OGH 27. 2. 2018, 9 Ob 64/17 b	980
OGH 13. 3. 2018, 5 Ob 9/18 m	980
OGH 28. 9. 2017, 8 Ob 95/17 d	980
OGH 30. 1. 2018, 2 Ob 214/17 k	981
OGH 20. 2. 2018, 10 Ob 8/18 a	982
OGH 29. 5. 2018, 4 Ob 58/18 k	982
OGH 23. 2. 2018, 8 Ob 20/18 a	983
OGH 24. 8. 2017, 4 Ob 144/17 f	984
OGH 13. 3. 2018, 5 Ob 195/17 p	985
OGH 18. 10. 2017, 7 Ob 160/17 f	984
OGH 21. 2. 2018, 7 Ob 164/17 v	985
OGH 20. 12. 2017, 7 Ob 113/17 v	985

- Schlüssig vereinbarter Eigentumsvorbehalt und gutgläubiger Erwerb 977
- Unzulässige AGB im Online-Versandhandel 977
- Fortbestehende Gefahrtragung durch Leasingnehmer nach Schuldbeitritt 978
- Kontrahierungszwang bei (privater) Taxispur 978
- Subjektiver Verzug – Verjährung des Differenzanspruchs (Natascha Brandstätter) 978
- Zur Erkundigungspflicht des Grabungsunternehmens über den Verlauf von Leitungen 979
- Hemmung der Verjährung durch ärztliche Schlichtungsstelle 980
- Ex-ante-Betrachtung: Haftung des RA abgelehnt 980
- Begründung einer Darlehensforderung durch Novation 980
- Verjährungsbeginn beim Verkehrsunfall nicht (immer) mit Unfalldatum (Natascha Brandstätter) 981
- Pille: Ausreichende Hinweise auf Thromboserisiko im Beipacktext (PHG) 982
- „Dauerhafte Datenträger“ im Online-Banking (Marcus W. A. Sonnberger) 982
- Zur Restschuldbefreiung bei verlängerten „alten“ Abschöpfungsverfahren 983
- Zur Aufteilung des Provisionsanspruchs bei Vermittlung durch zwei Makler 984
- Eingeschränkte Duldungspflicht des Wohnungseigentümers bei Erhaltungsmaßnahmen allgemeiner Teile einer Liegenschaft 984
- CMR: Grobes Verschulden des Fahrers 985
- Obliegenheitsverletzung bei der Excedenten-Vermögensschaden-Haftpflichtversicherung 985
- Selbstmordversuch infolge Depression in der Unfallversicherung (Gunter Ertl) 985

**WIRTSCHAFTSSTRAFRECHT**

Update: Untreue Klara Kiehl / Michael Lindtner	987
---	-----

**DISPUTE RESOLUTION**

OGH 21. 8. 2018, 18 OCg 4/18 i	991
OGH 22. 3. 2018, 2 Ob 11/18 h	991
OGH 17. 7. 2018, 4 Ob 102/18 f	992
OGH 28. 6. 2018, 6 Ob 72/18 h	992

- Keine Äußerungsmöglichkeit der Bekl bei Unterbrechung vor Streitanhängigkeit 991
- Zur Formulierung von Feststellungen hinsichtlich eines Ausschlusses künftiger Unfallfolgen 991
- Das Interesse an einer Urteilsveröffentlichung ersetzt nicht das fehlende Rechtsschutzbedürfnis 992
- Unterbrechung des ABERufungsverfahrens von Stiftungsvorständen nur bei besonders gewichtigen Gründen 992

OGH 14. 8. 2018, 3 Ob 109/18 b	• Zur fehlerhaften Geschäftsverteilung im Außerstreitverfahren	994
OGH 12. 7. 2018, 19 Ob 2/18 k	• Zuständigkeit des OGH für Anfechtungen von Beschlüssen der Vollversammlung der Rechtsanwaltskammer	995
OGH 27. 6. 2018, 3 Ob 43/18 x	• Auch bei Exekution zur Einräumung bürgerlicher Rechte kein Revisionsrekurs bei konformen Beschlüssen	995
OGH 23. 8. 2018, 4 Ob 140/18 v	• Zum Erfüllungsgerichtsstand bei Dienstleistungsverträgen	996
OGH 21. 3. 2018, 1 Ob 24/18 p	• EuInsVO: Anwendbares Recht bei Rücktritt vom Bestandvertrag	997
EuGH 6. 9. 2018, C-21/17	• Verweigerung der Annahme eines Europäischen Zahlungsbefehls	997

## GESELLSCHAFTSRECHT

<b>Prüfungsvertrag, Nichtprüfungsleistungen und Entgeltentfall (I)</b>		<b>998</b>
Martin Miernicki		
OGH 28. 3. 2018, 6 Ob 41/18 z	• Zur Aufrechnung mit Ansprüchen aus einer verbotenen Einlagenrückgewähr (I)	1002
OGH 28. 3. 2018, 6 Ob 128/17 t	• Zur Aufrechnung mit Ansprüchen aus einer verbotenen Einlagenrückgewähr (II)	1003
OGH 26. 4. 2018, 6 Ob 38/18 h	• Zustimmung der Gesellschafter bei Veräußerung des Unternehmens	1004
OGH 28. 2. 2018, 6 Ob 35/18 t	• D&O-Versicherung für Vorstandsmitglieder einer Privatstiftung	1005

## WETTBEWERBS- UND IMMATERIALGÜTERRECHT

<b>Zum „Anscheinsbeweis“ und „Feilhalten“ – Anmerkung zur Entscheidung <i>Isoflavon II</i></b>		<b>1008</b>
Rainer Schultes		
OGH 23. 8. 2018, 4 Ob 144/18 g	• Irreführende Werbung mit Recycling-Meeressplastik ( <i>Michael Horak</i> )	1009
OGH 29. 5. 2018, 4 Ob 68/18 f	• Unbestellte Zusatzlieferrung ( <i>Judith Buzzerin</i> )	1011
OGH 29. 5. 2018, 4 Ob 237/17 g	• Nutzung als bloßes Gütesiegel ist keine rechtserhaltende Benutzung einer Marke ( <i>Adolf Zemann</i> )	1012
OGH 29. 5. 2018, 4 Ob 232/17 x	• Patentverletzung durch Feilhalten bzw Beweislastverschiebung durch Anscheinsbeweis	1013
EuG 19. 6. 2018, T-89/17	• Berücksichtigung der Klasse bei der Auslegung von eingetragenen Waren und Dienstleistungen ( <i>Gudrun Insa-Klingspiegel</i> )	1014
EuGH 25. 7. 2018, C-84/17 P, C-85/17 P und C-95/17 P	• Staatenbund oder Bundesstaat – zum Verkehrsgeltungsnachweis für Unionsmarken ( <i>Dominik Hofmarcher</i> )	1014
EuGH 7. 8. 2018, C-161/17	• Zur öffentlichen Wiedergabe eines frei zugänglichen Fotos im Internet ( <i>Birgit Hirsch</i> )	1015

## ARBEITSRECHT

<b>Gleitzeit und Überstunden</b>		<b>1017</b>
Florian Mosing		
<b>Zum Transparenzgebot beim Ausbildungskostenrückerersatz</b>		<b>1020</b>
Ernst Eypeltauer		
OGH 27. 2. 2018, 9 ObA 7/18 x	• Rückzahlungsvereinbarung von Entgelt	1022
OGH 27. 2. 2018, 9 ObA 6/18 z	• Rückkehr nach Mutterkarenz	1022
OGH 21. 5. 2018, 9 ObA 105/17 g	• Unbefristete Krankenstandsbestätigung	1024
OGH 27. 2. 2018, 9 ObA 12/18 g	• Betriebsbedingte Kündigung zur Reduktion von Lohnkosten	1025

## STEUERRECHT

<b>Erllass des BMF zur Einlagenrückzahlung und Innenfinanzierung</b>		<b>1026</b>
Rolf Kämpf		
<b>Fake Law? Alternative Law? Einheit der Rechtsordnung?</b>		<b>1029</b>
Thomas Höhne		
VwGH 29. 5. 2018, Ra 2017/15/0027	• Innergemeinschaftlicher Erwerb von Oldtimer-Replicas ( <i>Annika Streicher</i> )	1030
BFG 25. 9. 2018, RV/3100572/2013	• Vorweggenommene Aufwendungen einer „Bewusstseinsbildnerin“ ( <i>Bernhard Renner</i> )	1032

## ÖFFENTLICHES WIRTSCHAFTSRECHT

<b>Kostenmaßstab und Entgeltgrundsätze der Bahnstromnetznutzung</b>		<b>1034</b>
Maximilian Hautzenberg		
<b>Zur Speicherfrist von Daten</b>		<b>1038</b>
Claudia Gabauer		
<b>Rechtsprechung des Verfassungsgerichtshofs</b>		<b>1041</b>
Anna Veronika Groschedl / Melina Oswald / Laura Pavlidis / Erik Pinetz / Erich Schaffer / Thomas Ziniel		
DSB 28. 5. 2018, DSB-D216.471/0001-DSB/2018	• Zur Aufbewahrungsfrist von Daten nach Beendigung eines Vertragsverhältnisses	1046

## EUROPA

<b>Neues aus Europa</b>		
<b>Aktuelle Rechtsetzung und Entscheidungen der EU</b>		<b>1047</b>
Ulrike Giera / Maximilian Hautzenberg / Markus-Florian Rummel		
<b>Luxemburg locuta, causa (non) finita</b>		<b>1048</b>
Nikolaus Wieser		
<b>Rechtsprechungsübersicht Europäische Gerichte</b>		<b>1052</b>
Agnes Balthasar-Wach		

### Herausgeber

Prof. Dr. Albrecht Hesse  
Prof. Roland Bornemann  
Dr. Tilo Gerlach  
Prof. Dr. Michael Grünberger, LL.M.  
Dr. Harald Heker  
Prof. Dr. Nadine Klass, LL.M.  
Prof. Dr. Johannes Kreile  
Dr. Urban Pappi  
Dr. Robert Staats

### Schriftleitung

Prof. Dr. Michael Grünberger, LL.M.  
Prof. Dr. Nadine Klass, LL.M.

## Aus dem Inhalt

- 745 Professor Dr. Marco Gercke**  
Die Entwicklung des Internetstrafrechts 2017/2018
- 754 Dr. Moritz Hennemann**  
Die Inanspruchnahme von Zugangsvermittlern: Von der Störerhaftung zum Sperranspruch  
Zugleich Besprechung von BGH, Urt. v. 26.7.2018 – I ZR 64/17 (ZUM 2018, 705)
- 762 Dr. Patrick Zurth und Peter McColgan**  
Urheberrechtliches Dilemma allgemeiner Geschäftsbedingungen
- 772 Miriam Martiny, LL.M.**  
Nationale Sperrfristen, territoriale Lizenzen und das Streaming im digitalen Binnenmarkt der EU
- 782 BGH, Urteil vom 20.7.2018 – V ZR 130/17**  
Kein Anspruch auf Besichtigung eines Dokumentarfilms vor Veröffentlichung
- 785 OLG Dresden, Urteil vom 10.7.2018 – 4 U 381/18**  
Kein Anspruch auf Unterlassung der Anfertigung einer Fotografie einer Person
- 786 OLG Dresden, Urteil vom 26.6.2018 – 14 U 341/18**  
Kostenlose Abgabe von Büchern trotz Erhebung einer Versandkostenpauschale
- 788 OLG Hamm, Urteil vom 1.3.2018 – 4 U 98/15**  
Nachhonorierungsanspruch eines Journalisten
- 795 OLG Köln, Urteil vom 26.4.2018 – 15 U 120/17**  
Verkürzte Bildberichterstattung über Notwehrexzess
- 802 OLG Oldenburg, Beschluss vom 24.5.2018 – 13 W 10/18**  
Gemeinsame Sorge getrennt lebender Eltern bei Veröffentlichung von Fotos eines Kindes
- 803 OLG Saarbrücken, Urteil vom 11.4.2018 – 5 U 49/17**  
Haftung eines Suchmaschinenbetreibers für die Anzeige von Textauszügen bei Eingabe eines Namens
- 809 LG Frankfurt am Main, Urteil vom 16.8.2018 – 2-03 O 32/17**  
Nutzung einer Fotografie unter Verstoß gegen die Creative-Commons-Lizenz
- 814 LG Hamburg, Urteil vom 22.6.2018 – 308 O 314/16**  
Täterhaftung eines Usenet-Access-Providers
- 821 AG Frankenthal, Urteil vom 25.4.2018 – 3c C 251/17**  
Haftung eines Tauschbörsenteilnehmers als Mittäter

11 / 2018

Jahrgang 62 · Seiten 745–824 · M 20161 E

[www.urheberrecht.org](http://www.urheberrecht.org)



Nomos

Schriftleitung: Prof. Dr. Michael Grünberger, LL.M. (NYU) (V.i.S.d.P.),  
Prof. Dr. Nadine Klass, LL.M. (Wellington)

Redaktion: Christoph Seibold (*leitender Redakteur*), Nicole Bentin  
(*Redakteurin Rechtsprechung*), Armelle Grandjean (*Redakteurin  
Rezensionen*)

Redaktionsassistent: Stephanie Niederalt, Dr. Pascal Oberndörfer,  
Dr. Sebastian Pech, LL.M. (Duke)

Anschrift der Redaktion:

Institut für Urheber- und Medienrecht, Salvatorplatz 1, 80333 München,  
Telefon (0 89) 29195470, Telefax (0 89) 29195480,  
E-Mail: [redaktion@urheberrecht.org](mailto:redaktion@urheberrecht.org), URL: <http://www.urheberrecht.org/>

Herausgeber: Prof. Dr. Albrecht Hesse, Prof. Roland Bornemann,  
Dr. Tilo Gerlach, Prof. Dr. Michael Grünberger, LL.M., Dr. Harald  
Heker, Prof. Dr. Nadine Klass, LL.M., Prof. Dr. Johannes Kreile,  
Dr. Urban Pappi, Dr. Robert Staats

Wiss. Beirat: Prof. Dr. Dieter Dörr, Guido Evers, Prof. Dr. Norbert P.  
Flechsig, Prof. Dr. Günter Herrmann, Dr. Tobias Holzmüller, LL.M. (NYU),  
Dr. Matthias Kirschenhofer, Prof. Dr. Reinhold Kreile, Dr. Matthias  
Lausen, Dr. Michael Libertus, Prof. Dr. Ferdinand Melichar, Prof. Dr.  
Wilhelm Nordemann, Prof. Dr. Gerhard Pfennig, Prof. Dr. Wolf-Dieter  
Ring, Dr. Martin Schaefer, Dr. Gernot Schulze, Prof. Dr. Mathias  
Schwarz, Prof. Dr. Robert Schweizer, Peter-Christoph Weber

# ZUM

Zeitschrift für Urheber- und  
Medienrecht

62. Jahrgang · Heft 11/2018

ISSN 0177-6762

um

INSTITUT FÜR URHEBER-  
UND MEDIENRECHT

## Inhaltsverzeichnis

### Aufsätze

<b>Professor Dr. Marco Gercke</b>	
Die Entwicklung des Internetstrafrechts 2017/2018 .....	745–753
<b>Dr. Moritz Hennemann</b>	
Die Inanspruchnahme von Zugangsvermittlern: Von der Störerhaftung zum Sperranspruch Zugleich Besprechung von BGH, Urt. v. 26.7.2018 – I ZR 64/17 (ZUM 2018, 705) .....	754–762
<b>Dr. Patrick Zurth und Peter McColgan</b>	
Urheberrechtliches Dilemma allgemeiner Geschäftsbedingungen .....	762–771
<b>Miriam Martiny, LL.M.</b>	
Nationale Sperrfristen, territoriale Lizenzen und das Streaming im digitalen Binnenmarkt der EU .....	772–781
Hinweis der Herausgeber .....	781–781

### Rechtsprechung

<b>Kein Anspruch auf Besichtigung eines Dokumentarfilms vor Veröffentlichung</b>	
BGH, Urteil vom 20.7.2018 – V ZR 130/17 – OLG Köln .....	782–784
<b>Kein Anspruch auf Unterlassung der Anfertigung einer Fotografie einer Person</b>	
OLG Dresden, Urteil vom 10.7.2018 – 4 U 381/18 .....	785–786
<b>Kostenlose Abgabe von Büchern trotz Erhebung einer Versandkostenpauschale</b>	
OLG Dresden, Urteil vom 26.6.2018 – 14 U 341/18 .....	786–788
<b>Nachhonorierungsanspruch eines Journalisten</b>	
OLG Hamm, Urteil vom 1.3.2018 – 4 U 98/15 .....	788–794
<b>Verkürzte Bildberichterstattung über Notwehrexzess</b>	
OLG Köln, Urteil vom 26.4.2018 – 15 U 120/17 – nicht rechtskräftig .....	795–802
<b>Gemeinsame Sorge getrennt lebender Eltern bei Veröffentlichung von Fotos eines Kindes</b>	
OLG Oldenburg, Beschluss vom 24.5.2018 – 13 W 10/18 .....	802–803
<b>Haftung eines Suchmaschinenbetreibers für die Anzeige von Textauszügen bei Eingabe eines Namens</b>	
OLG Saarbrücken, Urteil vom 11.4.2018 – 5 U 49/17 .....	803–809

<b>Nutzung einer Fotografie unter Verstoß gegen die Creative-Commons-Lizenz</b> LG Frankfurt am Main, Urteil vom 16.8.2018 – 2-03 O 32/17 – nicht rechtskräftig .....	809–814
<b>Täterhaftung eines Usenet-Access-Providers</b> LG Hamburg, Urteil vom 22.6.2018 – 308 O 314/16 .....	814–821
<b>Haftung eines Tauschbörsenteilnehmers als Mittäter</b> AG Frankenthal, Urteil vom 25.4.2018 – 3c C 251/17 – nicht rechtskräftig .....	821–823

## Buchbesprechung

<b>Henrike Maier: Remixe auf Hosting-Plattformen</b> Dr. Bernd Justin Jütte .....	824–824
--	---------

### Schriftleitung

Prof. Dr. Michael Grünberger, LL.M. (V.i.S.d.P.), Prof. Dr. Nadine Klass, LL.M.  
Institut für Urheber- und Medienrecht, Salvatorplatz 1, 80333 München  
Telefon: (089) 291954-70, Telefax: (089) 291954-80,  
E-Mail: [redaktion@urheberrecht.org](mailto:redaktion@urheberrecht.org)  
[www.urheberrecht.org](http://www.urheberrecht.org)

### Erscheinungsweise

11 Ausgaben im Jahr mit einer Doppelnummer

### Bezugspreise 2018

Miniabo (6 Ausgaben) € 89,00 inkl. Vertriebskosten und Porto;  
Jahresabonnement € 385,00 zzgl. Vertriebskostenanteil (€ 29,78/Jahr, Porto/  
Inland € 24,00 + Direktbeorderungsgebühr € 5,78), **Gesamtpreis: € 414,78**;  
Jahresabonnement für ZUM und ZUM-RD im Kombinationsangebot € 535,00  
zzgl. Vertriebskostenanteil (€ 59,56/Jahr, Porto/Inland € 48,00 + Direktbeorde-  
rungsgebühr € 11,56), **Gesamtpreis: € 594,56**.  
Alle Preise verstehen sich inkl. MWSt.

Beihefte, die zu diesem Titel erscheinen, werden den Abonnenten mit einem Vor-  
zugspreis automatisch zugesandt und können bei Nichtgefallen zurückgegeben  
werden.

### Bestellmöglichkeit

Bestellungen beim örtlichen Buchhandel oder direkt bei der Nomos Verlagsgesell-  
schaft Baden-Baden

### Kündigungsfrist

Jeweils drei Monate vor Kalenderjahresende

### Bankverbindung generell

Zahlungen jeweils im Voraus an Nomos Verlagsgesellschaft, Postbank Karlsruhe:  
BLZ: 660 100 75 Konto Nr.: 73636751 IBAN: DE07.6601.0075.0073.6367.51 BIC:  
PBNKDEFF oder Stadtparkasse Baden-Baden: BLZ: 662 500 30 Konto Nr.:  
5002266 IBAN: DE05.6625.0030.0005.0022.66 BIC: SOLA DE S1 BAD

### Druck und Verlag

Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG, Waldseestraße 3–5, 76530 Baden-Ba-  
den, Telefon: (072 21) 21 04-0, Telefax: (072 21) 21 04 27  
E-Mail: [nomos@nomos.de](mailto:nomos@nomos.de)

### Anzeigen

Sales friendly Verlagsgesellschaft, Siegburger Straße 123, 53229 Bonn,  
Telefon: (0228) 97898-0, Telefax: (0228) 97898-20, E-Mail: [roos@sales-friendly.de](mailto:roos@sales-friendly.de)

### Urheber- und Verlagsrechte

Die Zeitschrift sowie alle in ihr enthaltenen einzelnen Beiträge und Abbildungen  
sind urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung, die nicht ausdrücklich vom Ur-  
heberrechtsgesetz zugelassen ist, bedarf der vorherigen Zustimmung des Verlags.  
Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Bearbeitungen, Übersetzungen,  
Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronischen  
Systemen.

Der Nomos Verlag beachtet die Regeln des Börsenvereins des Deutschen Buch-  
handels e.V. zur Verwendung von Buchrezensionen.

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden. Printed in Germany

ISSN 0177-6762

# DER BETRIEB

1948 | 2018

**45**  
WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS  
9 - 2768  
über 2018  
Jahrgang



D3-Z12

[www.der-betrieb.de](http://www.der-betrieb.de)

## Herausgeber

Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Ballwieser  
Prof. Dr. Johanna Hey  
Prof. Dr. h.c. Rudolf Mellinghoff  
Friedrich Merz

## Magazin

### Gastkommentar

Guido Förster  
Herausforderungen durch  
den internationalen Steuer-  
wettbewerb

### Interview

Franz Angermann  
Vorausschauend agieren: Warum  
ein steuerliches Kontrollsystem  
in jedes Family Office gehört

## Betriebswirtschaft

Reinhold Höfer/Thomas Hagemann/Günter Neumeier  
Rechnungszins und Bewertung von Versorgungsverpflichtungen in  
Konzern- und Jahresabschlüssen 2018 2709  
Berücksichtigung des Verschuldungsgrads bei der Unternehmensbewertung  
(IDW Praxishinweis 2/2018) (C. Zwirner/G. Zimny) 2713

## Steuerrecht

Arne Schnitger  
§ 6a GrEStG EU-rechtskonform? 2714  
Dieter Hild  
Ablaufgehemmte Steuerfestsetzungsfrist durch Ermittlungen der  
Steuerfahndung (§ 171 Abs. 5 AO) 2716

Anforderungen an die Rechnungsanschrift für den Vorsteuerabzug -  
Anforderungen an den Belegnachweis (F. Werth) 2720

Passive Entstrickung aufgrund erstmaliger Anwendung eines DBA (BMF) 2721

Anwendung des § 1 Abs. 3 i.V.m. Abs. 4 GrEStG auf Organschaftsfälle (FinMin.) 2721

Ablaufhemmung nach Erstattung einer Selbstanzeige (BFH) 2735

## Wirtschaftsrecht

Sebastian Hack/Thomas Leister  
Zur Zulässigkeit von Abwerbverboten aus kartellrechtlicher Sicht 2741

Unzulässige Werbung durch Kundenzufriedenheitsbefragung in E-Mail  
(C. Menebröcker) 2745

Zur Sittenwidrigkeit der Bürgschaft eines Arbeitnehmers für  
Verbindlichkeiten des Arbeitgebers (BGH) 2746

## Arbeitsrecht

Till Hoffmann-Remy  
Arbeitsrechtliche Herausforderungen bei der Agilen Transformation 2757

Schadensersatz wegen Wettbewerbsverbotsverstoß (W. Lipinski/G. Kaindl) 2763

Verschlechterung einer Betriebsrente nach Betriebsübergang (T. Frank) 2765

Tarifliche Ausschlussfristen müssen Mindestlohnansprüche ausklammern (BAG) 2766

Im Abonnement enthalten:

**DER LIVE  
BETRIEB**  
Ihre App - täglich aktuell

**Owlit**  
Suchen. Finden. Wissen.

**Handelsblatt  
FACHMEDIEN**



# Inhalt

## MAGAZIN

<b>Gastkommentar</b> <i>Guido Förster</i>	<b>M4</b>
<b>Aktuelle Rechtsprechung</b>	<b>M6</b>
<b>Anhängige Verfahren</b>	<b>M8</b>
<b>Kurzbeiträge</b>	<b>M10</b>
<b>Meldungen</b>	<b>M15</b>
<b>Handelsblatt Nachrichten</b>	<b>M20</b>
<b>Neue Datenbankinhalte</b>	<b>M21</b>
<b>Interview</b> <i>Franz Angermann</i>	<b>M22</b>
<b>Handelsblatt Grafik</b>	<b>M24</b>
<b>Handelsblatt Gastkommentar</b>	<b>M26</b>
<b>Impressum</b>	<b>M27</b>
<b>Worte der Woche</b>	<b>M28</b>

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Handelsbilanzrecht/IFRS/Rechnungslegung  
**Rechnungszins und Bewertung von Versorgungs-  
verpflichtungen in Konzern- und Jahresabschlüssen  
2018**

*Prof. Dr. Reinhold Höfer, Luzern / Thomas Hagemann,  
Düsseldorf / Günter Neumeier, München*

DB1285733 (Kurzfassung vgl. S. M10) S. 2709

### KOMPAKT

Unternehmensbewertung  
**Berücksichtigung des Verschuldungsgrads bei der  
Unternehmensbewertung (IDW Praxishinweis 2/2018)**

*WP/StB Prof. Dr. Christian Zwirner / Gregor Zimny, M.Sc., beide  
München*

DB1284099 S. 2713

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Grunderwerbsteuer

**§ 6a GrEStG EU-rechtskonform?**

*CPA/StB Dr. Arne Schnitger, LL.M., Berlin*

DB1284823 (Kurzfassung vgl. S. M11) S. 2714

Abgabenordnung

**Ablaufgehemmte Steuerfestsetzungsfrist durch  
Ermittlungen der Steuerfahndung (§ 171 Abs. 5 AO)**

*StB Dieter Hild, Konstanz*

DB1285645 (Kurzfassung vgl. S. M12) S. 2716

### KOMPAKT

Umsatzsteuer

**Anforderungen an die Rechnungsanschrift für  
den Vorsteuerabzug - Anforderungen an den  
Belegnachweis**

*RiBFH Prof. Dr. Francesca Werth, München*

DB1286032 S. 2720

### VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Internationales Steuerrecht

**Passive Entstrickung aufgrund erstmaliger  
Anwendung eines DBA**

*BMF, Schreiben vom 26.10.2018*

DB1285806 S. 2721

Grunderwerbsteuer

**Anwendung des § 1 Abs. 3 i.V.m. Abs. 4 GrEStG auf  
Organschaftsfälle**

*Oberste Finanzbehörden der Länder, Gleichlautende Erlasse  
vom 19.09.2018*

DB1284148 S. 2721

### ENTSCHEIDUNGEN

Umsatzsteuer

**Forderungsvereinnahtung in der Insolvenz bei  
Eigenverwaltung**

*BFH, Urteil vom 27.09.2018 - V R 45/16*

DB1286770 S. 2733

Abgabenordnung

**Ablaufhemmung nach Erstattung einer Selbstanzeige**

*BFH, Urteil vom 03.07.2018 - VIII R 9/16*

DB1286041 S. 2735

Abgabenordnung

**Zugangsvermutung bei Beauftragung eines privaten Postdienstleisters unter Einschaltung eines Subunternehmers**

*BFH, Urteil vom 14.06.2018 – III R 27/17*

DB1284982

S. 2739

---

**WIRTSCHAFTSRECHT**

---

**AUFSATZ**

Kartellrecht

**Zur Zulässigkeit von Abwerbverboten aus kartellrechtlicher Sicht**

*RA Dr. Sebastian Hack, LL.M., Köln / RA Dr. Thomas Leister, MBA, München*

DB1286031 (Kurzfassung vgl. S. M13)

S. 2741

---

**KOMPAKT**

Wettbewerbsrecht

**Unzulässige Werbung durch Kundenzufriedenheitsbefragung in E-Mail**

*RA Dr. Carsten Menebröcker, LL.M. (NYU), Köln*

DB1285534

S. 2745

---

**ENTSCHEIDUNGEN**

Haftungsrecht

**Zur Sittenwidrigkeit der Bürgschaft eines Arbeitnehmers für Verbindlichkeiten des Arbeitgebers**

*BGH, Urteil vom 11.09.2018 – XI ZR 380/16*

DB1285927

S. 2746

Insolvenzrecht

**Zur Durchsetzung des Anspruchs auf Abschluss eines Mietvertrages nach Insolvenzeröffnung**

*BGH, Urteil vom 11.10.2018 – IX ZR 217/17*

DB1285831

S. 2748

Bankrecht

**Zur Bindung des Kreditinstituts bei kollidierenden Weisungen der Mitinhaber eines Gemeinschaftskontos mit Einzelverfügungsbefugnis**

*BGH, Urteil vom 20.03.2018 – XI ZR 30/16*

DB1275761

S. 2750

Wettbewerbsrecht

**Unterlassungsanspruch wegen irreführender Angaben über Zugehörigkeit einer Ware zu einer Produktkategorie**

*BGH, Urteil vom 21.06.2018 – I ZR 157/16*

DB1285919

S. 2753

---

**ARBEITSRECHT**

---

**AUFSATZ**

Betriebsverfassungsrecht

**Arbeitsrechtliche Herausforderungen bei der Agilen Transformation von Unternehmen**

*RA/FAArbR Dr. Till Hoffmann-Remy, Frankfurt/M.*

DB1277638 (Kurzfassung vgl. S. M14)

S. 2757

---

**KOMPAKT**

Kündigungsrecht

**Voraussetzungen einer ausreichenden Anhörung und Beweiswürdigung bei Verdachtskündigung**

*RAin/FAinArbR Dr. Franziska v. Kummer, LL.M., M.C.L. /*

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

DB1284110

S. 2762

Wettbewerbsverbot

**Schadenersatz wegen Wettbewerbsverbotsverstoß: Achtung Verjährung!**

*RA/FAArbR Dr. Wolfgang Lipinski / RA Gerd Kaindl, München*

DB1284162

S. 2763

Betriebsverfassungsrecht

**Der Anspruch des Betriebsrats auf Überwachung und Auskunft gem. § 80 BetrVG**

*RAin/FAinArbR Kathrin Vossen, Köln*

DB1284156

S. 2764

Betriebliche Altersversorgung

**Verschlechterung einer Betriebsrente nach Betriebsübergang**

*RA Dr. Thomas Frank, München*

DB1283411

S. 2765

---

**ENTSCHEIDUNGEN**

Entgeltrecht/Arbeitsvertragsrecht

**Tarifliche Ausschlussfristen müssen Mindestlohnansprüche ausklammern – auch bzgl. Entgeltfortzahlung**

*BAG, Urteil vom 20.06.2018 – 5 AZR 377/17*

DB1284243

S. 2766

20 | 2018

63. Jahrgang  
20. Oktober 2018  
S. 729-768  
PVSt 1062



# Die Aktiengesellschaft

Zeitschrift für deutsches, europäisches  
und internationales Aktien-, Unternehmens-  
und Kapitalmarktrecht

Herausgegeben von Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann und Prof. Dr. Mathias Habersack

[die-aktiengesellschaft.de](http://die-aktiengesellschaft.de)

in Verbindung mit VorsRiBGH Prof. Dr. Ingo Drescher · Prof. Dr. Volker Emmerich ·  
RA Prof. Dr. Stephan Harbarth · Prof. Dr. Jens Koch · Prof. Dr. Hans-Joachim Mertens ·  
Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider · RA Prof. Dr. Jochen Vetter · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Zöllner

Beratermodul  
AG

<b>Aufsätze &gt;</b>	<b>Matthias von Holten / Tobias Bauerfeind</b> – Die Online-Hauptversammlung in Deutschland und Europa .....	729
	<b>Matthias Katzenstein</b> – Schätzung des Unternehmenswerts nach Maßgabe von § 287 Abs. 2 ZPO im Spruchverfahren .....	739
<b>Rechtsprechung &gt;</b>	<b>Steuerrecht:</b> Unterschiedliche Behandlung deutscher und ausländischer Tochtergesellschaften im Außensteuerrecht (EuGH, Urt. v. 31.5.2018 – C-382/16, ECLI:EU:C:2018:366 – Hornbach Baumarkt/Finanzamt Landau) .....	747
	<b>Aktien- und Prozessrecht:</b> Schadensersatzhaftung eines ehemaligen Vorstandsmitglieds, Rechtskraft eines Prozessurteils, Verjährung (OLG München, Urt. v. 7.6.2018 – 23 U 3018/17, rkr.) .....	758
	<b>Aktienrecht:</b> Bekanntmachung von Beschlussgegenständen der Tagesordnung, Sonderprüfung, Anfechtung von Hauptversammlungsbeschlüssen (OLG München, Urt. v. 16.5.2018 – 7 U 2752/17 – Karwendelbahn II, nrkr.) .....	761
	<b>Unternehmensbewertung:</b> Ermittlung der angemessenen Abfindung für Minderheitsaktionäre, Auferlegung von Kosten im Spruchverfahren (OLG Stuttgart, Beschl. v. 28.9.2017 – 20 W 5/16) .....	765
<b>Rechts-Report</b>	<b>Markus Linnerz / Matthias Höreth</b> – Beschneidung von Aktionärsrechten in der Hauptversammlung durch Satzung oder Geschäftsordnung? .....	R286

**ottoschmidt**

Börsenpflichtblatt  
der Frankfurter  
Wertpapierbörse



# Die Aktiengesellschaft

Zeitschrift für deutsches, europäisches und internationales Aktien-, Unternehmens- und Kapitalmarktrecht

## Herausgeber:

Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann, LL.M., Universität Tübingen, E-Mail: [assmann@jura.uni-tuebingen.de](mailto:assmann@jura.uni-tuebingen.de) · Prof. Dr. Mathias Habersack, Universität München, E-Mail: [mathias.habersack@jura.uni-muenchen.de](mailto:mathias.habersack@jura.uni-muenchen.de)

**in Verbindung mit** VorsRiBGH Prof. Dr. Ingo Drescher, Karlsruhe · Prof. Dr. Volker Emmerich, Bayreuth · RA Prof. Dr. Stephan Harbarth, LL.M., Mannheim · Prof. Dr. Jens Koch, Bonn · Prof. Dr. Hans-Joachim Mertens, Königstein · Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider, Mainz/Frankfurt a.M. · RA Prof. Dr. Jochen Vetter, München · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Zöllner, Tübingen

## Ständige Mitarbeiter AG-Report:

RA Prof. Dr. Michael Arnold, Stuttgart · Prof. Dr. Walter Bayer, Jena · Dipl.-Verw. Wiss. Marianne Gajo, Spaichingen · Dr. Thomas Ledermann, Hamburg · Dr. Franz-Josef Leven, Frankfurt a.M. · Dr. Stefan Mai, Frankfurt a.M. · RA Dr. Stefan Mutter, Düsseldorf · Markus Rieger, Wolfratshausen · WP Prof. Dr. Eberhard Scheffler, Hamburg · Dipl.-Vw. Christoph Schlienkamp, Düsseldorf · Andreas Schmidt, München · Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider, Mainz/Frankfurt a.M. · RA Daniela Weber-Rey, LL.M., Frankfurt a.M. · RA Dr. Jochen Weck, München

## Steuer-Journal:

Streck Mack Schwedhelm, Rechtsanwälte/Fachanwälte für Steuerrecht, Köln/Berlin/München

## Inhalt

[die-aktiengesellschaft.de](http://die-aktiengesellschaft.de)

### Aufsätze

**Matthias von Holten, LL.M. (Canterbury) / Rechtsreferendar Tobias Bauerfeind – Die Online-Hauptversammlung in Deutschland und Europa**  
– Ausgewählte Themen zwischen Briefwahl, virtueller Abstimmungsmöglichkeit und echter Innovation

Die Einräumung der Möglichkeit einer Online-Hauptversammlung nach § 118 Abs. 1 Satz 2 AktG war zwar keine digitale Revolution, jedoch ein elementarer Schritt Richtung Zukunft. Trotzdem hat sich eine „echte“ Online-Hauptversammlung, in welcher ein Online-Teilnehmer dieselben Rechte hat wie ein Präsenzteilnehmer, bislang nicht durchgesetzt. Neben ausgewählten Rechtsproblemen, die mitunter für den allzu konservativen Umgang mit den verfügbaren digitalen Möglichkeiten verantwortlich sind, widmet sich der Beitrag auch dem Blick in die europäischen Nachbarländer und deren Umgang mit virtuellen Aktionärstreffen. .... 729

**Richter am OLG Dr. Matthias Katzenstein – Schätzung des Unternehmenswerts nach Maßgabe von § 287 Abs. 2 ZPO im Spruchverfahren**

Dieser Beitrag zur Thematik „Spruchverfahren und Unternehmensbewertung“ soll – aus der Sicht eines Mitglieds eines Senats eines Oberlandesgerichtes, der mit Spruchverfahren befasst ist – einige Ausgangspunkte aufgreifen, die in den meisten, ja wohl in praktisch allen Spruchverfahren von Bedeutung sind. Näher beleuchtet werden einige Präzisierungen, insbesondere zu den Grundlagen der gerichtlichen Schätzung des Unternehmenswerts und zu Inhalt und Grenzen der gerichtlichen Überprüfung von Unternehmensbewertungen im Spruchverfahren. Nicht zuletzt der Senat, dem der Verfasser angehört, hat sich in den vergangenen Jahren immer wieder um diese Präzisierungen bemüht, und er hat versucht, sie in diversen Entscheidungen deutlich hervortreten zu lassen. .... 739



## Inhalt

**Rechtsprechung**

<b>Steuerrecht:</b> Unterschiedliche Behandlung deutscher und ausländischer Tochtergesellschaften im Außensteuerrecht	(EuGH, Urt. v. 31.5.2018 – C-382/16, ECLI:EU:C:2018:366 – Hornbach Baumarkt/Finanzamt Landau) .....	747
<b>Kapitalmarkt- und Zivilrecht:</b> Prospekthaftung im weiteren Sinne, Inanspruchnahme besonderen persönlichen Vertrauens	(BGH, Urt. v. 17.7.2018 – II ZR 13/17) .....	751
<b>Unternehmensbewertung:</b> Ermittlung von Abfindung und Ausgleich für Minderheitsaktionäre, insb. Festsetzung der Marktrisikoprämie	(OLG München, Beschl. v. 26.6.2018 – 31 Wx 382/15) .....	753
<b>Aktien- und Prozessrecht:</b> Schadensersatzhaftung eines ehemaligen Vorstandsmitglieds, Rechtskraft eines Prozessurteils, Verjährung	(OLG München, Urt. v. 7.6.2018 – 23 U 3018/17) .....	758
<b>Aktienrecht:</b> Bekanntmachung von Beschlussgegenständen der Tagesordnung, Sonderprüfung, Anfechtung von Hauptversammlungsbeschlüssen	(OLG München, Urt. v. 16.5.2018 – 7 U 2752/17 – Karwendelbahn II) .....	761
<b>Unternehmensbewertung:</b> Ermittlung der angemessenen Abfindung für Minderheitsaktionäre, Auferlegung von Kosten im Spruchverfahren	(OLG Stuttgart, Beschl. v. 28.9.2017 – 20 W 5/16) .....	765

**AG Report****Rechts-Report | Anlegerschutz**

Rückabwicklung einer auf Cum-Ex-Geschäften basierenden Fondsbeteiligung wegen fehlerhafter Anlageberatung – Anm. zu OLG Stuttgart v. 14.9.2018 – 5 U 98/17 ( <i>Johanna Kaufmann</i> ) .....	R284
Keine Vollbesparung des Bausparvertrages durch Bonuszinsanspruch ( <i>Marlen Träber</i> ) .....	R285

**Rechts-Report | HV-Praxis**

Beschneidung von Aktionärsrechten in der Hauptversammlung durch Satzung oder Geschäftsordnung? ( <i>Markus Linnerz / Matthias Höreth</i> ) .....	R286
--	------

**Kapitalmarkt-Report | Zahlen, Fakten, Entwicklungen**

Investoren auf dem Weg zur nachhaltigen Kapitalanlage ( <i>Rolf D. Häßler / Sandra Reich</i> ) .....	R287
--	------

**Kapitalmarkt-Report | Börse**

Eurex kooperiert mit Rohstoffbörse Zhengzhou ( <i>Marianne Gajo</i> ) .....	R288
Exegy und Transaction Network Services planen Devisenhandelsplattform ( <i>Marianne Gajo</i> ) .....	R288
Wiener Börse startet neuen Index für italienischen AIM-Markt ( <i>Marianne Gajo</i> ) .....	R288
Wiener Börse erweitert Auslandssegment ( <i>Marianne Gajo</i> ) .....	R288
Nasdaq will Cinnober übernehmen ( <i>Marianne Gajo</i> ) .....	R289
US-Futuresaufsichtsbehörde und Singapur arbeiten zusammen ( <i>Marianne Gajo</i> ) .....	R289
Kanadische Wertpapieraufsicht plant neue Marktanalyseplattform ( <i>Marianne Gajo</i> ) .....	R289

**Zukunftssicher.**

Das passende Handbuch zur brandaktuellen Reform: Auf allerneuestem Stand. Mit allen praxisrelevanten Themen des Bauträgerrechts. Und mit vielen Mustern!

Bestellen Sie jetzt unter [otto-schmidt.de/rb8](http://otto-schmidt.de/rb8)

## Inhalt

Börse Saudi-Arabien plant Derivatemarkt für 2019 (*Marianne Gajo*) ..... R289

**Branchen- und Unternehmens-Report** | Branchen-Nachrichten

Attacken auf deutsche Industrie verursachten 43 Mrd. € Schaden (*Marion Müller*) ..... R290

Elektroindustrie erzielt Zuwächse in der ersten Jahreshälfte 2018 (*Marion Müller*) ..... R290

Wirtschaftliche Entwicklung der Messtechnik- und Sensorikherstellungsbranche (*Marion Müller*) ..... R291

**Branchen- und Unternehmens-Report** | Jahresabschlüsse

HeidelbergCement AG – Konzernabschluss zum 31.12.2017 (*Christoph Schlienkamp*) ..... R292

OHB SE – Konzernabschluss zum 31.12.2017 (*Christoph Schlienkamp*) ..... R293

**Bibliothek**

Neuerscheinungen (*Barbara Lange*) ..... R294

Zeitschriftenspiegel (*Katharina Melkko*) ..... R295

**Wussten Sie schon ...**

Im **Beratermodul AG** haben Sie Zugriff auf das Online-Archiv Ihrer Zeitschrift. In der **Zeitschriften-App** lesen Sie aktuelle Beiträge auf Ihrem Smartphone. Bei Fragen zu Ihren **Freischaltcodes** wenden Sie sich gerne an den Kundenservice: Telefon 0221 / 93738-997 oder E-Mail an [kundenservice@otto-schmidt.de](mailto:kundenservice@otto-schmidt.de).



## Augen auf beim Unternehmenskauf.

Aktuelle Kapitel zu IT und Datenschutz, Regulierten Industrien und Unternehmenskäufen vor staatlichen Gerichten und Schiedsgerichten im neuen *Hölters!*

Bestellen Sie jetzt unter [otto-schmidt.de/hub9](http://otto-schmidt.de/hub9)

DE GRUYTER

2018 BAND 28 HEFT 11

ISSN 1439-4589 e-ISSN 1612-7056



D3-Z184

DEUTSCHE ZEITSCHRIFT FÜR

# WIRTSCHAFTS- UND INSOLVENZRECHT DZWIR

SCHRIFTFLEITUNG

Rechtsanwalt *Michael Schmitt*

DE  
|  
G

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

## Inhalt

### Aufsätze

Prof. Dr. iur. Jens M. Schmittmann /

Dr. iur. Michael Hippeli, LL.M., MBA (MDX)

**Gerichtliche Ermächtigung einer Aktionärsminorität zur Einberufung einer Hauptversammlung i. S. d. § 122 Abs. 3 AktG in der Insolvenz.** Besprechung des Beschlusses des OLG München vom 14. 5. 2018 – 31 Wx 122/18, DZWIR 2018, 544 — 501

Dr. iur. Friedrich L. Cranshaw

**Nachrangige Genussrechte und andere hybride Instrumente – Problemfelder verbriefter und unverbriefter Kapitalmarktmittel der Unternehmensfinanzierung.**

Zugleich Besprechung des Urteils des BGH vom 22. 3. 2018 – IX ZR 99/17, DZWIR 2018, 535, und von Folgejudikatur — 508

### Rechtsprechung

Europäische Gerichtsbarkeit

EuGH, Urteil vom 25. 7. 2018 – Rs. C-107/17 – Aviabaltika

**Verwertung von Finanzsicherheiten bei Insolvenz des Sicherungsnehmers — 528**

Verwaltungsgerichtsbarkeit

BVerwG, Urteil vom 14. 3. 2018 – 10 C 1.17

**Versagung staatlicher Zuwendungen bei Insolvenz — 531**

Zivilgerichtsbarkeit

BGH, Urteil vom 22. 3. 2018 – IX ZR 99/17

(Besprechung Dr. iur. Friedrich L. Cranshaw, S. 508)

**Gemeinsamer Vertreter der Schuldverschreibungsgläubiger — 535**

BGH, Urteil vom 4. 7. 2018 – IV ZR 297/16

**Ersetzung der Zustimmung des vorläufigen Insolvenzverwalters — 540**

BGH, Urteil vom 19. 7. 2018 – IX ZB 24/16

**Zumutbare Kostenaufbringung durch Insolvenzgläubiger — 543**

OLG München, Beschluss vom 14. 5. 2018 – 31 Wx 122/18

(Besprechung Prof. Dr. iur. Jens M. Schmittmann /

Dr. iur. Michael Hippeli, LL.M., MBA [MDX], S. 501)

**Einberufung einer Hauptversammlung durch Aktionärsminorität bei Eigenverwaltung — 544**

**Veranstaltungen — 549**

**Nachrichten — 550**

- 1039 **Buchführungs-Seminar**  
Einlage einer Darlehensforderung eines wesentlich  
beteiligten GmbH-Gesellschafters  
Bernd Rätke
- 1049 **Buchführung**  
Was bringt der Entwurf zur Neufassung der GoBD?  
Tobias Teutemacher
- 1053 **Bilanzierung**  
Wertansätze der Jubiläumsrückstellungen  
Rüdiger Happe  
**NWB Datenbank** Beitrag inklusive elektronischer Arbeitshilfe
- 1058 **Steuerrecht**  
Handlungsbedarf bei Anteilsübertragungen  
nach § 8c KStG  
Bernd Rätke
- 1066 **Zoll- und steuerrechtliche Abwicklung von Importen  
aus Nicht-EU-Staaten**  
Prof. Dr. Daniel Nordhoff und Prof. Dr. Jens Kümmel

**Herausgeber:**

Prof. Dr. Carsten Theile • VRiFG Bernd Rätke • StB/WP Wolfgang Eggert

**GOGREEN**

Klimaneutraler Versand  
mit der Deutschen Post

# BBK

## SCHNELL GELESEN

- 1032 ► Handlungsbedarf bei Anteilsübertragungen nach § 8c KStG

## KURZNACHRICHTEN

- 1033 Steuerrecht aktuell  
Bernd Rätke

## BEITRÄGE

- 1039 Buchführungs-Seminar  
**Einlage einer Darlehensforderung eines wesentlich beteiligten GmbH-Gesellschafters**  
Bernd Rätke
- 1049 Buchführung  
**Was bringt der Entwurf zur Neufassung der GoBD?**  
Tobias Teutemacher

- 1053 Bilanzierung  
**Wertansätze der Rückstellungen für Jubiläumszusagen**

Rüdiger Happe

**NWB Datenbank** Beitrag inklusive elektronischer Arbeitshilfe

- 1058 Steuerrecht  
**Handlungsbedarf bei Anteilsübertragungen nach § 8c KStG**

Bernd Rätke

► Kurzfassung Seite 1032

- 1066 Steuerrecht  
**Zoll- und steuerrechtliche Abwicklung von Importen aus Nicht-EU-Staaten**

Prof. Dr. Daniel Nordhoff und Prof. Dr. Jens Kümmel

- 1076 Impressum



Literatur



Weblink



Informationen



Audio



Galerie



Siehe auch



Quelle



Video



Berechnung



Merksatz

HERAUSGEGEBEN VON  
 Helmut Fuchs  
 Tajana Hörnle  
 Kristian Kühl  
 Ulfrid Neumann  
 Bernd Schünemann  
 Ulrich Sieber  
 Thomas Weigend

IN VERBINDUNG MIT  
 Manfred Burgstaller  
 Albin Eser  
 Günther Jakobs  
 Heinz Müller-Dietz  
 Claus Roxin  
 Klaus Tiedemann

ZEITSCHRIFT FÜR  
 STRAFRECHTSWISSENSCHAFT  
 MIT AUSLANDSRUNDSCHAU



D3-Z277

UNIVERSITÄT  
 WIEN  
 UNIVERSITÄT FÜR ANGEWANDTE  
 WISSENSCHAFTEN  
 LIBRARY



# Inhalt

## Artikel

Professorin Dr. Ingeborg Puppe

**Das Recht auf Wahrheit im Strafrecht — 649**

Professor Dr. Dr. Eric Hilgendorf

**Dilemma-Probleme beim automatisierten Fahren — 674**

Dr. Sebastian Bürger, LL.M. (Auckland)

**Unternehmen als Täter — 704**

Professor Dr. Christian Fahl

**Die Änderungen durch das Gesetz zur Stärkung des Schutzes von Vollstreckungsbeamten und Rettungskräften aus rechtsdogmatischer Sicht — 745**

Privatdozent Dr. Sascha Ziemann

**Strafprozessualer Eingriff und Gesetzesbindung — 762**

Wissenschaftliche Hilfskraft Lucas Tomiak

**Die Verhältnismäßigkeit der Strafen in der Rechtsprechung des EGMR — 804**

## Literaturbericht

Prof. Dr. Dieter Dölling

**Kriminologie — 828**

ZEITSCHRIFT FÜR  
UND GESELLSCHAFT

D3-Z188

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

Z  
G  
R

INHALT

*Holger Fleischer*

**Unternehmensinteresse und intérêt social:  
Schlüsselfiguren aktienrechtlichen Denkens in  
Deutschland und Frankreich**

703

*Marc Schild, Florian Follert und Martin Behr*

**Die Abgrenzung von Eigen- und Fremdkapital im  
kapitalmarktorientierten Jahresabschluss - Eine  
Analyse unter besonderer Berücksichtigung von  
Nicht-Kapitalgesellschaften -**

735

*Sebastian Mock*

**Die Geltendmachung der Geschäftsführerhaftung  
durch die Kommanditisten bei der GmbH & Co. KG  
- Besprechung von BGH, Urt. v. 19.12.2017 - II ZR  
255/16, NZG 2018, 220 -**

796

*Michael Brellochs*

**Zur Angemessenheit der Gegenleistung im Über-  
nahmerecht - Besprechung von BGH, Urt. v.  
7.11.2017 - II ZR 37/16 (McKesson/Celesio) -**

811

Max-Planck-Institut  
für ausländisches und internationales Privatrecht

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

**Rabels Zeit**  
für ausländisches und internationales Privatrecht

D3-Z199



## The Rabel Journal

of Comparative and International Private Law

**Reimann, Mathias:** European Advantages  
in Global Lawyering

**Basedow, Jürgen:** The Hague Conference  
and the Future of Private International Law –  
A Jubilee Speech

**Yassari, Nadjma:** Staatszerfall und  
Internationales Privatrecht

**Szabados, Tamás:** The New Hungarian  
Private International Law Act: New Rules,  
New Questions



Band 82 (2018)

Heft 4 (Oktober)



## Inhalt dieses Heftes

### Aufsätze

REIMANN, MATHIAS, European Advantages in Global Lawyering	885–921
BASEDOW, JÜRGEN, The Hague Conference and the Future of Private International Law – A Jubilee Speech . . . . .	922–943
YASSARI, NADJMA, Staatszerfall und Internationales Privatrecht . . . . .	944–971
Summary: Failing States and Private International Law . . . . .	971
SZABADOS, TAMÁS, The New Hungarian Private International Law Act: New Rules, New Questions . . . . .	972–1003

### Materialien

Hungary: Act XXVIII of 2017 on Private International Law . . . . .	1004–1045
--	-----------

### Literatur

#### Buchbesprechungen

<i>Nguyen, Thi Hong Trinh: Private International Law in Vietnam. On General Issues, Contracts and Torts in Light of European Developments. Tübingen 2016 (WOLFRAM GRÜNKORN) . . . . .</i>	1046–1048
<i>Ries, Felix: Der Schadensersatzanspruch wegen der Missachtung einer internationalen Gerichtsstandsvereinbarung. Berlin 2018 (WOLFGANG HAU) . . . . .</i>	1048–1052
<i>Comparing Tort and Crime. Learning from across and within Legal Systems. Ed. by Matthew Dyson. Cambridge 2015 (ANDREW J. BELL) . . . . .</i>	1052–1056
<i>Dingliche Kreditsicherheiten in der Insolvenz in Mittel- und Osteuropa. Hrsg. von Martin Winner und Romana Cierpial-Magnor. Baden-Baden u.a. 2016 (NATAŠA HADŽIMANOVIĆ) . . . . .</i>	1056–1063
<i>Scheidung ohne Gericht? Neue Entwicklungen im europäischen Scheidungsrecht. Hrsg. von Anatol Dutta, Dieter Schwab, Dieter</i>	

<i>Henrich, Peter Gottwald und Martin Löhnig</i> . Bielefeld 2017 (JÖRG PIRRUNG) . . . . .	1063–1067
Passing Wealth on Death. Will-Substitutes in Comparative Perspective. Ed. by <i>Alexandra Braun</i> and <i>Anne Röthel</i> . Oxford u. a. 2016 (JAN PETER SCHMIDT). . . . .	1067–1073
<i>Kunz, Lena</i> : Postmortale Privatautonomie und Willensvollstreckung. Von der kanonischen voluntas pia zur Gestaltungsmacht des Erblassers im deutsch-spanischen Rechtsvergleich. Jena 2015 (HANS RAINER KÜNZLE). . . . .	1073–1076
<i>Pannebakker, Ekaterina</i> : Letter of Intent in International Contracting. Cambridge u. a. 2016 (GÖTZ SCHULZE). . . . .	1076–1082
<i>Walter, Mareike</i> : Die Preisbindung der zweiten Hand. Eine Neubewertung im Licht der ökonomischen Analyse und des US-amerikanischen, europäischen, deutschen und schweizerischen Kartellrechts. Tübingen 2017 (FABIAN STANCKE) . . . . .	1082–1086
<i>Wypych, Artur-Konrad</i> : Grenzüberschreitende Arbeitnehmerüberlassung aus Polen nach Deutschland. Baden-Baden 2016 (LECH KOPCZYŃSKI) . . . . .	1086–1088
<i>Takahashi, Eiji</i> : Die Rezeption und Konvergenz des deutschen Handels- und Gesellschaftsrechts in Japan. Gesammelte Schriften. Baden-Baden 2017 (HARALD BAUM) . . . . .	1088–1091
<i>Hamza, Gábor</i> : Studies on Legal Relations between the Ottoman Empire / the Republic of Turkey and Hungary, Cyprus, and Macedonia. Selected Essays in Hungarian, English, German, and Turkish. Berlin 2017 (DUYGU DAMAR). . . . .	1091–1095
<i>von Hippel, Eike</i> : Kampfplätze der Gerechtigkeit. Studien zu aktuellen rechtspolitischen Problemen. Berlin 2009 (KURT SIEHR) . . . . .	1095–1098
Mitarbeiter dieses Heftes . . . . .	1099
Sachverzeichnis zum 82. Jahrgang (2018) . . . . .	1100–1136
Titelei zum 82. Jahrgang (2018) am Schluss des Heftes	

**Contents**

Editorial..... ii

**Articles**

The Emergence of Human Rights Protection in Investment Treaty  
Arbitration  
*Monique Sasson* ..... 81

The New Chinese International Commercial Court and the Future of  
Dispute Resolution in the Belt and Road Initiative  
*David Holloway* ..... 96

Implied Exclusions, Implicit Waivers and Imputed Forfeiture of the UN  
Convention on Contracts for the International Sale of Goods (CISG)  
*Elizabeth R. Conway* ..... 126

Palestine’s Accession to the WTO: Any Legal Barriers?  
*Osayd Awawda*..... 144

**Special Feature**

Limitation and Exclusion Clauses in CISG Contracts (CISG Advisory  
Council Opinion No. 17)..... 166

# JOURNAL OF ACCOUNT

A Publication of the American Institute of CPAs  
November 2018



## Teaming up

Collaboration, mergers enhance  
not-for-profits' reach

16

Also: Recruiting, training  
NFP board members

22

### PLUS

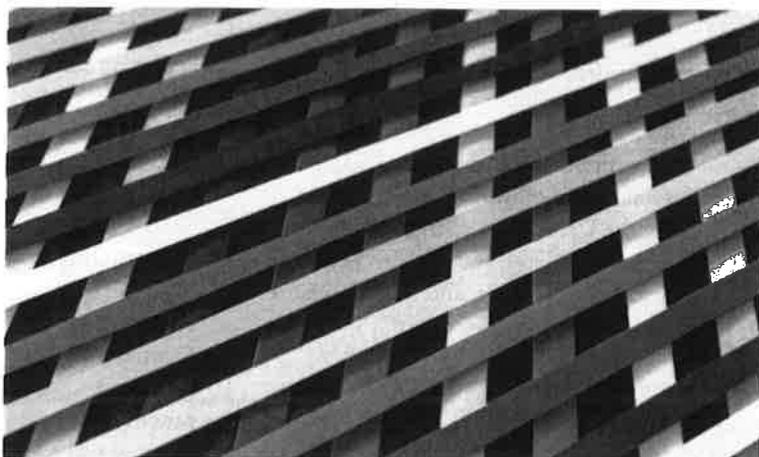
Benefits of 'budgeting for results'  
28

Data safety for not-for-profits  
34

What's your fraud IQ?  
42

0007  
P001  
001  
002

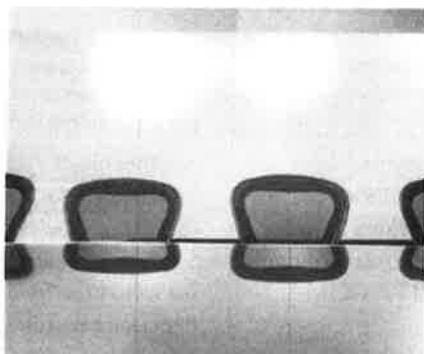
02244061 A10275558 31-DEC-18  
WIRTSCHAFTS UNIVERSITÄT WIEN  
UNIVERSITÄTS BIBLIOTHEK - ZEITSCHRIFTEN  
WELTHANDELSPLATZ 1 - HAUS LC  
WIEN 1020  
AUSTRIA



## 16 | COVER STORY

### Not-for-profits teaming up to fulfill missions

Working together can help like-minded not-for-profits reduce redundancies in pursuit of their goals. This case study shows how.



## 22 | Strategies for maintaining an effective board

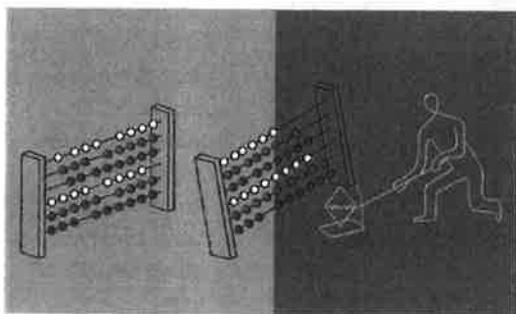
Recruiting, training, and retaining competent, engaged board members are critical to mission fulfillment for a not-for-profit. <sup>9</sup>

## 28 | The benefits of 'budgeting for results'

By starting with specific outcomes in mind in their budgeting process, not-for-profits can make themselves more attractive to detail-oriented, impact-driven donors.

## 34 | Why cyberdefenses are worth the cost

The potential for devastating damage posed by data breaches means that not-for-profits and other organizations shouldn't pinch pennies in this area. These tips can help reduce the risks.



## 42 | What's your fraud IQ?

How good are you at spotting red flags that may indicate financial statement fraud? Take this month's Fraud IQ quiz and find out.



## 48 | Understanding the new kiddie tax

The Tax Cuts and Jobs Act made significant changes to the kiddie tax. See how the tax is determined under the new rules. <sup>9</sup>

## Guest editors

The *JofA* invited four CPAs who work for not-for-profits or serve them in public practice to help develop features for this issue, which focuses on important topics in the sector. Read about the guest editors on page 54.

## CONTENTS

### NEWS DIGEST

- 7 | *FASB takes big steps on disclosure effectiveness*  
*Updated guidance highlights key changes in the auditor's report*  
*GASB clarifies majority equity interest reporting rules*  
*CPA Exam now offered in Europe*  
*FinREC issues working draft on multiemployer benefit plans*  
*FASAB committee proposal would withdraw inter-entity cost guidance*  
*Key dates; Draft outstanding*

### COLUMNS

- 12 | **Checklist**  
*Tips for NFP internal reports*  
When preparing internal financial reports, not-for-profits need to provide the board with the proper information to perform its oversight duties.
- 14 | **Professional Liability Spotlight**  
*Overcoming obstacles to engagement letter use*  
Don't expose your practice to a severe liability claim by relying on one of several fallacious arguments for avoiding the use of engagement letters. 
- 56 | **From The Tax Adviser**  
*Small firm engagement letters*  
Engagement letters provide a critical line of defense against scope-of-service liability claims.
- 58 | **Tax Practice Corner**  
*The new QBI deduction is finally clearer*  
Proposed regulations issued on Sec. 199A bring welcome guidance.
- 60 | **Tax Matters**  
*Deduction disallowed for criminal restitution for fraudulent loan*  
*Final rules govern adequate substantiation for charitable contributions*  
*Income omission triggers 6-year limitation period*  
*Deemed personal exemption amount introduced*   
*Guidance on automatic method changes for TCJA small business relief*

*Rules issued for elementary and secondary school 529 plan distributions* 

- 70 | **Technology Q&A**  
This month's column answers Excel questions about handling multiple assumptions with Scenario Manager, creating an automated list of worksheet names, and using the Camera function to overlay sparklines in Excel, and explains keystroke shortcuts in Windows and recent updates to Google Maps.

- 78 | **Inside AICPA**  
*Awards recognize outstanding CPAs in government*  
*Student overcomes background to earn Medal of Inspiration*  
*Professors recognized for accounting literature*  
*Where to Turn*

- 80 | **The Last Word**  
Defining the requirements and the measure of success is the first step in a successful technology overhaul, according to Steve Palomino, CPA/CITP, CGMA.



### SPONSORED REPORT

*2018 Financial Reporting Survey: Challenges and Trends*

Optimized technology and processes are the main drivers of success for today's complex financial reporting.

PAGE 65

### CPE DIRECT

Another major benefit for *JofA* readers

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

 CPE

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