

## Inhalt

EDITORIAL	Prof. Dr. Otfried Seewald	
AUFSÄTZE	<i>Dr. Christine Fuchsloch/Prof. Dr. Margarete Schuler-Harms</i> Kindererziehungszeiten von Angehörigen der freien Berufe _____	1
	<i>Dr. Markos Uyanik</i> Ist das deutsche Hilfsmittelrecht in Bezug auf den Behinderungsausgleich noch zeitgemäß und berücksichtigt es den Gleichheitsgrundsatz? – Ein Denkanstoß _____	8
	<i>Helmut Ertel</i> Berufshaftpflichtversicherung freiberuflich tätiger Hebammen mit Geburtshilfe – quo vadis? (Teil I) _____	13
	<i>Dr. Konrad Leube</i> Arbeitsunfall und Dienstatunfall – Versuch einer normativen Harmonisierung _____	20
AKTUELLE ENTSCHEIDUNGEN	Übersicht über die jüngste Rechtsprechung <i>Bundessozialgericht</i> _____	26
RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN		
PFLEGEVERSICHERUNG	<i>Vorversicherungszeit/Familienversicherung</i> § 33 Abs. 3 SGB XI Urteil des 3. Senats des BSG vom 30. 11. 2017 – B 3 P 5/16 R – <i>Anmerkung von Prof. Dr. Peter Baumeister, Heidelberg</i> _____	38
UNFALLVERSICHERUNG	<i>Entschädigungspflicht/Ablehnung durch VA</i> § 2 Abs. 2 SGB VII; § 105 Abs. 1 SGB X Urteil des 2. Senats des BSG vom 20. 3. 2018 – B 2 U 16/16 R – <i>Anmerkung von Prof. Dr. Otto Ernst Krasney, Kassel</i> _____	46
Kassenärztliche Versorgung	<i>Impfleistung/Sicherstellungsauftrag/Wirtschaftlichkeitsprüfung</i> § 132e Abs. 1 SGB V Urteil des 6. Senats vom 21. 3. 2018 – B 6 KA 31/17 R – <i>Anmerkung von Dr. Andreas Penner/Anna-Victoria Fries, Düsseldorf</i> _____	54
SCHRIFTTUM	Siefert, Asylbewerberleistungsgesetz _____	63
	Poulou, Soziale Grundrechte und europäische Finanzhilfe _____	64
GESAMTSCHAU	_____	V



## Inhalt

### EDITORIAL

#### EU-AGENDA

Kommission	Kommission legt Umsetzungsbericht über die Patientenrechte-Richtlinie vor _____	1
	Arbeitsprogramm der EU-Kommission für 2019 _____	2
Europäische Einrichtungen	Mehr Kontrollen zum Schutz vor Ausbeutung am Arbeitsplatz _____	2

#### AUFSÄTZE

	<i>Dr. Stephan Seiwert, LL.M.</i> Keine Union ohne Koordination Ein Ausblick anlässlich des 60. Geburtstags der VO Nr. 3 über die Soziale Sicherheit der Wanderarbeitnehmer _____	3
	<i>Dr. Armin Knosp</i> Thematische Konkordanz von gouvernementeller Arbeits- und Sozialpolitik in internationalen Organisationen – Synergie oder Konkurrenz? (Teil I) _____	10
	<i>Dr. Thomas Klein/Ammar Bustami</i> Ungleichbehandlung wegen der Religion oder Weltanschauung bei kirchlichen Arbeitgebern _____	18

#### RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN

Arbeitsrecht	<i>Arbeitszeit/Feuerwehrleute/Bereitschaftszeit</i> RL 2003/88/EG EuGH, Urteil vom 21.2.2018, Rs. C-518/15 (Ville de Nivelles ./ Rudy Matzak) <i>Anmerkung von Dr. Christian Schlottfeldt, Berlin</i> _____	27
	<i>Individuelle Arbeitsverträge/Zuständigkeiten/Wohnsitz</i> VO (EG) Nr. 44/2001 EuGH, Urteil vom 21.6.2018, Rs. C-1/17 (Petronas Lubricants Italy SpA ./ Livio Guida) <i>Anmerkung von Prof. Dr. Felipe Temming/Patrick Glatz, Hannover</i> _____	36
Sozialpolitik	<i>Kirchliche Tätigkeit/Scheidung/Standesamtliche Heirat</i> RL 2000/78/EG EuGH, Urteil vom 11.9.2018, Rs. C-68/17 (IR ./ JQ) <i>Anmerkung von Dr. Thomas Klein, Trier/Ammar Bustami, Hamburg</i> _____	42

#### VERHANDLUNGEN VOR DEM EUGH

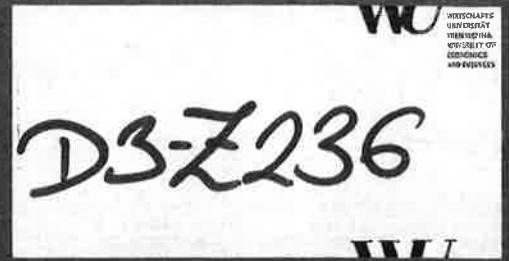
_____	V
-------	---

#### GESAMTSCHAU

_____	VII
-------	-----

6632

17. Jänner 2019



# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

Redaktionsteam: Manfred Lindmayr, Birgit Bleyer, Bettina Sabara,  
Sabine Sadlo, Barbara Tuma

### THEMA

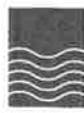
» **Christoph Wiesinger:** Rechtsfolgen aus der Unterscheidung von Arbeitskräfteüberlassung und Subunternehmer

### RECHTSPRECHUNG

- » Sachliche Rechtfertigung einer 6-monatigen Befristung zur Erprobung
- » Befristeter Arbeitsvertrag in Saisonbetrieb – unwirksame Kündigungsvereinbarung
- » Rechtzeitige Geltendmachung des Fortbestands des Dienstverhältnisses?
- » Kommanditistin ohne Einfluss auf Geschäftsführung – keine Pflichtversicherung als Neue Selbstständige
- » BFG: Geschäftsführerhaftung für Zeitraum vor Übernahme der Geschäftsführung
- » Verspätungszuschlag – keine Anrechnung von Anspruchszinsen

### NEUE VORSCHRIFTEN

- » Änderung des ASVG – BGBI



---

**IN ALLER KÜRZE**

2

---

**THEMA – ARBEITSRECHT****Christoph Wiesinger: Rechtsfolgen aus der Unterscheidung von Arbeitskräfteüberlassung und Subunternehmer**

3

Die Abgrenzung des Subunternehmers vom Arbeitskräfteüberlasser (Stichwort „versteckte Arbeitskräfteüberlassung“) bereitet in der Praxis oftmals Probleme. Es handelt sich dabei aber um kein bloß theoretisches Problem, weil an die Qualifikation als den einen oder anderen Vertragstyp zahlreiche unterschiedliche Rechtsfolgen in den verschiedensten Rechtsgebieten geknüpft sind. Dr. *Christoph Wiesinger* gibt in seinem aktuellen Artikel einen Überblick über diese wesentlichen Unterschiede bei den Rechtsfolgen.

---

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

Sachliche Rechtfertigung einer 6-monatigen Befristung zur Erprobung	6
Befristeter Arbeitsvertrag in Saisonbetrieb – unwirksame Kündigungsvereinbarung	7
Kündigung eines befristeten Dienstverhältnisses in einem Saisonbetrieb	8
Anfechtung eines bloß befristet abgeschlossenen DV wegen Irrtums	9
Rechtzeitige Geltendmachung des Fortbestands des Dienstverhältnisses?	10

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Kommanditistin ohne Einfluss auf Geschäftsführung – keine Pflichtversicherung als Neue Selbstständige	11
Kommanditist als Neuer Selbstständiger pflichtversichert?	13

**» STEUERRECHT**

BFG: Geschäftsführerhaftung für Zeitraum vor Übernahme der Geschäftsführung	14
Verspätungszuschlag – keine Anrechnung von Anspruchszinsen	15
Rechtsprechung des VwGH „gilt“ bereits vor ihrer „Erlassung“	15

---

**NEUE VORSCHRIFTEN****» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Änderung des ASVG – BGBl	16
Pensionserhöhung 2019 – BGBl	17

---

**AUS DEN BEHÖRDEN****» FINANZMINISTERIUM**

LStR-Wartungserlass 2018	18
--------------------------	----

---

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

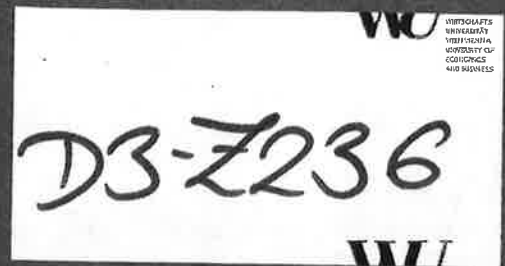
---

**IMPRESSUM**

20

6633

24. Jänner 2019



# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

Redaktionsteam: Manfred Lindmayr, Birgit Bleyer, Bettina Sabara,  
Sabine Sadlo, Barbara Tuma

### THEMA

» **Monika Pleschinger:** Qualitatives Personalcontrolling – Soft Facts der Personalarbeit messen bzw sichtbar machen

### RECHTSPRECHUNG

- » Abfertigung: Neues Dienstverhältnis zu verwandter Gesellschaft – keine Anrechnung der Vordienstzeiten
- » Regelung zur Todfallsabfertigung im BMSG nicht verfassungswidrig
- » Unzulässige Annahme einer echten Nettolohnvereinbarung
- » Vorabentscheidungsersuchen iZm Anspruch von Unionsbürgern auf Ausgleichszulage
- » Karenzentschädigung für Einhaltung eines nachvertraglichen Wettbewerbsverbots
- » BFG: Überlassung eines Firmen-Kfz an wesentlich beteiligten Gesellschafter-Geschäftsführer
- » Überschreiten der Fahrerlaubnis des Dienstgebers – Strafbarkeit?
- » Verwaltungsübertretung: Keine Fußfessel beim Vollzug von Ersatzfreiheitsstrafen





---

**IN ALLER KÜRZE**

2

---

**THEMA – HUMAN RESOURCES****Monika Pleschinger: Qualitatives Personalcontrolling – Soft Facts der Personalarbeit messen bzw sichtbar machen**

3

In vielen Unternehmen werden bereits Instrumente des Personalcontrollings eingesetzt oder zumindest HR Kennzahlen ermittelt. Doch vielfach handelt es sich dabei um quantitative Messgrößen, die dabei erhoben werden. Die Soft Facts der Personalarbeit – wie zB die Motivation und Zufriedenheit der Mitarbeiter, das Betriebsklima, die Innovationsfähigkeit oder auch die Kompetenzen der Mitarbeiter – bleiben oft auf der Strecke, weil sie zumeist nur schwer quantifizierbar und nur mit viel Aufwand erhoben werden können. In ihrem Artikel gibt Mag. *Monika Pleschinger* Tipps, wie auch die soften Faktoren im Rahmen eines qualitativen Personalcontrollings sichtbar gemacht werden können.

---

**RECHTSPRECHUNG****»ARBEITSRECHT**

Abfertigung: Neues Dienstverhältnis zu verwandter Gesellschaft – keine Anrechnung der Vordienstzeiten	6
Regelung zur Todfallsabfertigung im BMSVG nicht verfassungswidrig	8
Niedrigere Entlohnung einer vom Kollektivvertrag ausgenommenen Ferialpraktikantin gerechtfertigt	10
Unzulässige Annahme einer echten Nettolohnvereinbarung	10

**»SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Vorabentscheidungsersuchen iZm Anspruch von Unionsbürgern auf Ausgleichszulage	11
Keine Ausgleichszulage für Unionsbürger ohne ausreichende Einkünfte	12

**»STEUERRECHT**

Karenzentschädigung für Einhaltung eines nachvertraglichen Wettbewerbsverbots	13
BFG: Überlassung eines Firmen-Kfz an wesentlich beteiligten Gesellschafter-Geschäftsführer	14
Nicht wesentlich (20 %) beteiligte Gesellschafter-Geschäftsführer – kein Dienstverhältnis	16

**»RECHTSSPLITTER**

Aufenthaltsurlaubnis für türkischen Arbeitnehmer	16
Betriebshaftpflichtversicherung – mitversicherter Lagerleiter	17
Amtsmissbrauch durch Bedienstete der SV-Träger?	17
KG: Einlagenrückgewähr durch Gehaltszahlung – Aufrechnung mit Gewinnanteil	17
Überschreiten der Fahrerlaubnis des Dienstgebers – Strafbarkeit?	18
Verwaltungsübertretung: Keine Fußfessel beim Vollzug von Ersatzfreiheitsstrafen	18

---

**NEUERSCHEINUNGEN**

20

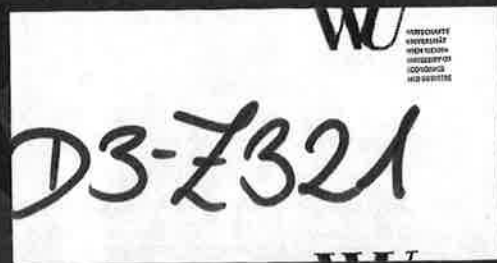
---

**IMPRESSUM**

19

# NZWiSt

## Neue Zeitschrift für Wirtschafts-, Steuer- und Unternehmensstrafrecht



Herausgegeben von

Prof. Dr. Katharina Beckemper

Prof. Dr. Jens Bütle

Prof. Dr. Gerhard Dannecker

Dr. Gina Greeve

Anke Hadamitzky

Prof. Dr. Markus Jäger

Thomas C. Knierim

Dr. Astrid Lilie-Hutz

Prof. Dr. Andreas Mosbacher

Prof. Dr. Tido Park

Prof. Dr. Andreas Ransiek, LL.M.

Prof. Dr. Thomas Rönnau

Stefan Rolletschke

Kai Sackreuther

Prof. Dr. Christian Schröder

Prof. Dr. Jürgen Taschke



*F. Bittmann/M. Brockhaus/S.von Coelln/C. Heuking*  
Regelungsbedürftige Materien in einem zukünftigen  
„Gesetz über Interne Ermittlungen“

1

*D. Albrecht*

Sanktionsrisiken im Zusammenhang mit dem  
Interim Management – Teil 2 –

11

*R. C. Schelzke*

Das Ermittlungsverfahren im Kontext anhängiger  
Zivilklagen – Strategien und Möglichkeiten des  
Strafverteidigers

15

*P. Wissmann*

Fragen der Verjährung von Aufzeichnungs- und  
Aufbewahrungspflichtverstößen im Arbeitsstraf-  
und -bußgeldrecht

19

Strafbarkeit der neutralen Beihilfe bei Steuerstraftaten  
BGH, Beschl. vom 19.12.2017 – 1 StR 56/17  
(m. Anm. *Budde*)

27

Konkurrenzverhältnis bei Steuerhinterziehung/  
Selbstleseverfahren

BGH, Beschluss vom 22. Januar 2018 – 1 StR 535/17  
(m. Anm. *Gehm*)

28

Zur Auslegung des Begriffs „Verkaufen“ im Sinne  
eines Embargos

OLG Hamm, Urteil vom 5. Juli 2018 – III RVs 4 49/18  
(m. Anm. *Ziervogel*)

33



# 1/2019

16. Januar 2019

8. Jahrgang S. 1–40





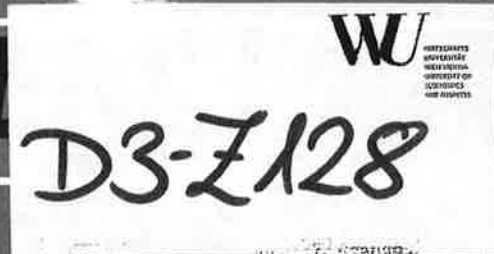
<b>Editorial</b>	<i>Prof. Dr. Andreas Mosbacher</i> Wirtschaftsstrafrecht vor Gericht – Wünsche für 2019	III
<b>Aufsatz</b>	<i>Folker Bittmann/Dr. Matthias Brockhaus/Dr. Sibylle von Coelln/Christian Heuking</i> Regelungsbedürftige Materien in einem zukünftigen „Gesetz über Interne Ermittlungen“	1
	<i>Dr. David Albrecht</i> Sanktionsrisiken im Zusammenhang mit dem Interim Management – Teil 2 –	11
	<i>Dr. Ricarda Christine Schelzke</i> Das Ermittlungsverfahren im Kontext anhängiger Zivilklagen – Strategien und Möglichkeiten des Strafverteidigers	15
	<i>Dr. Philipp Wissmann</i> Fragen der Verjährung von Aufzeichnungs- und Aufbewahrungspflichtverstößen im Arbeitsstraf- und -bußgeldrecht	19
<b>Rechtsprechung</b>	<b>Steuerstrafrecht/Steuerrecht</b>	
	Strafbarkeit der neutralen Beihilfe bei Steuerstraftaten BGH, Beschl. vom 19.12.2017 – 1 StR 56/17 (LG Koblenz) (m. Anm. <i>Budde</i> )	26
	Konkurrenzverhältnis bei Steuerhinterziehung/Selbstleseverfahren BGH, Beschluss vom 22. Januar 2018 – 1 StR 535/17 (m. Anm. <i>Gehm</i> )	28
	<b>Wirtschaftsstrafrecht</b>	
	Zur Auslegung des Begriffs „Verkaufen“ im Sinne eines Embargos OLG Hamm, Urteil vom 5. Juli 2018 – III RVs 4 49/18 (m. Anm. <i>Ziervogel</i> )	33
<b>Impressum</b>		IV
<b>NZWiSt-Aktuell</b>	Literaturspiegel Steuerstrafrecht Stand 21.1.2019 ( <i>Madauß</i> )	VI



Zeitschrift für

# VERGABERECHT UND BAUVERTRAGSRECHT

# ZVB



Herausgeber Josef Aicher, Michael Holoubek, Johannes Schramm, Bernt Elsner,  
Michael Fruhmann, Rudolf Lessiak, Andreas Kropik  
Redaktion und Schriftleitung Johannes Schramm, Josef Aicher

Jänner 2019 **01**

1 – 48

### Vergaberecht

- Vertragsänderung – mit oder ohne erneute Durchführung eines Vergabeverfahrens? – Teil 2 *Hans Gölles* ➔ 5
- LVwG – Das Sammeln und Behandeln von Abfällen bedarf grundsätzlich einer Befugnis nach GewO und einer Befugnis nach AWG *Albert Oppel* ➔ 11
- EuGH – „Substituierbarkeit“ der technischen Leistungsfähigkeit unter BIEGE-Mitgliedern und Änderungen der AU während des Vergabeverfahrens *Michaela Salamun* ➔ 23

### Bauvertragsrecht

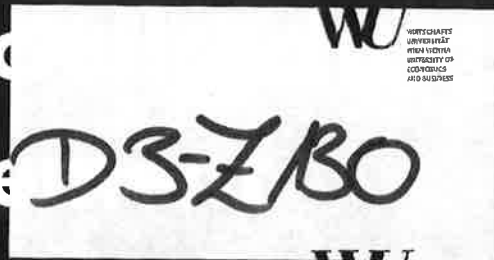
## Die ÖNORM B 2110 und das neue BVergG 2018 – „Normenbindung neu“

*Albert Oppel* ➔ 36

- OGH – Zur Nichteinhaltung im Rahmen der Baubewilligung erteilter Auflagen *Carina Berl* ➔ 46
- MUSTER – Einwand des AN gegen eine Schadenersatzforderung des AG (Verjährung) *Johannes Bousek* ➔ 48



# zeitschrift für hochschule hochschulmanagement und hochschulpolitik:zfhr



zeitschrift für hochschulrecht,  
hochschulmanagement  
und hochschulpolitik: zfhr

## Herausgeber und Schriftleitung:

M. Novak  
B. Perthold-Stoitzner  
E. Schulev-Steindl

Heft 6  
Dezember 2018  
17. Jahrgang



## Aufsätze

Univ.-Prof. Dr. DDR. h. c. Michael Lang /  
Mag. Annette Lichtmannegger /  
Alexander Harrer, LL.M. (WU)

**Der Besetzungsvorschlag nach § 98 Abs 7 UG,  
seine rechtlichen Wirkungen und die Möglich-  
keiten zu seiner Überprüfung**

181

DDr. Markus Gerhold

**Anerkennungsfälle  
vor dem Bundesverwaltungsgericht**

198

MMag.<sup>a</sup> Anna Schinwald

**European Universities – von einer  
europapolitischen Vision zur hochschulischen  
Realität?**

204

## Rechtsprechung

Leitsätze

214

## Buchbesprechungen

217

Impressum

217



# Inhaltsverzeichnis

## Wirtschaftsstrafrecht

### Nichterledigung von Beweisanträgen des Beschuldigten im Ermittlungsverfahren

Julia Schröder / Norbert Wess ..... 2

### Rahmenbedingungen der Anti-Geldwäsche-Compliance im Antiquitätenhandel

Alexander WöB ..... 7

## Die vertiefende Analyse

### Rechtfertigungs- und Entschuldigungsgründe im Kartellrecht

Raphaela Bauer ..... 14

## Europastrafrecht

### Die RL über die strafrechtliche Bekämpfung der Geldwäsche

Severin Glaser / Robert Kert ..... 21

## Wirtschaftsstrafrecht

### Aus der aktuellen Rechtsprechung

Mario Schmieder / Norbert Wess ..... 22

### Literaturreisung

Mario Schmieder / Norbert Wess ..... 22

## Finanzstrafrecht

### Die Abgabenerhöhung nach § 29 Abs 6 FinStrG auf dem Prüfstand des VfGH

Johannes Prillinger / Sebastian Starl ..... 23

### Wiedergutmachung durch Selbstanzeige: Kriminalpolitische und verfassungsrechtliche Aspekte

Jennifer Capelare / Günther Schaunig ..... 30

### Zur Einstellung des Ermittlungsverfahrens wegen Unzuständigkeit nach § 202 Abs 1 FinStrG

Elisabeth Köck ..... 38

### Nachforschungspflichten bei Rechnungsmängeln in Fällen von Umsatzsteuerbetrug

Stefanie Geringer ..... 42

### Aus der aktuellen Rechtsprechung

Rainer Brandl / Roman Leitner ..... 46

### Literaturreisung

Rainer Brandl / Roman Leitner ..... 47

### Veranstaltungshinweis

..... 37

## IMPRESSUM

Zeitschrift für Wirtschafts- und Finanzstrafrecht

### Herausgeber:

StB Dr. Rainer Brandl; az. Prof. Dr. Severin Glaser; Univ.-Prof. Dr. Robert Kert; WP/StB Hon.-Prof. Dr. Roman Leitner; RA Mag. Mario Schmieder; WP/StB Mag. Norbert Schrottmeier; RA Dr. Norbert Wess.

### Medieninhaber und Medienunternehmen:

Linde Verlag Ges.m.b.H., A-1210 Wien, Scheydgasse 24.  
Telefon: 01/24 630 Serie.  
Telefax: 01/24 630-23.  
E-Mail: office@lindeverlag.at.  
Internet: http://www.lindeverlag.at.  
DVR 0002356; Rechtsform der Gesellschaft: Ges.m.b.H.; Sitz: Wien.  
Firmenbuchnummer: 102235x.  
Firmenbuchgericht: Handelsgericht Wien.  
ARA-Lizenz-Nr. 3991; ATU 14910701.  
Gesellschafter: Die Verlassenschaft nach Herrn Axel Jentsch (mit 99%) und Mag. Andreas Jentsch (1%).  
Geschäftsführung: Mag. Klaus Kornherr.

### Erscheinungsweise und Bezugspreise:

Periodisches Medienwerk: ZWF – Zeitschrift für Wirtschafts- und Finanzstrafrecht.  
Grundlegende Richtung: Fachinformationen zum Wirtschafts- und Finanzstrafrecht. Erscheint sechsmal jährlich.  
Jahresabonnement 2019 (6 Hefte) zum Preis von EUR 220,- (exkl. MwSt. und Versandkosten).  
Einzelheft 2019: EUR 42,- (exkl. MwSt. und Versandkosten).  
Abbestellungen sind nur zum Ende eines Jahrgangs möglich und müssen bis spätestens 30. November schriftlich erfolgen. Unterbleibt die Abbestellung, so läuft das Abonnement automatisch ein Jahr und zu den jeweils gültigen Konditionen weiter. Preisänderungen und Irrtum vorbehalten.  
Nachdruck – auch auszugsweise – ist nur mit ausdrücklicher Bewilligung des Verlags gestattet. Es wird darauf verwiesen, dass alle Angaben in dieser Fachzeitschrift trotz sorgfältiger Bearbeitung ohne Gewähr erfolgen und eine Haftung des Verlages, der Redaktion oder der Autoren ausgeschlossen ist.  
Urheberrechtshinweis: Für Publikationen in den Fachzeitschriften des Linde Verlags gelten die AGB für Autorinnen und Autoren (abrufbar unter <https://www.lindeverlag.at/agb>) sowie die Datenschutzerklärung (abrufbar unter <https://www.lindeverlag.at/datenschutz>).

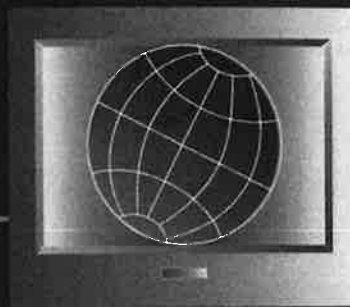
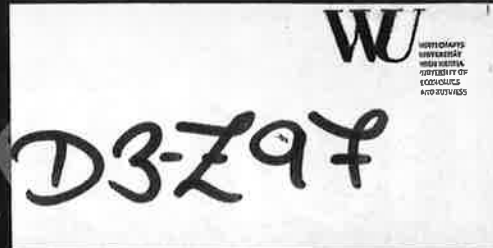
### Anzeigenverkauf und -beratung:

Gabriele Hladik, Tel.: 01/24 630-19  
E-Mail: gabriele.hladik@lindeverlag.at  
ISSN: 2409-5265

### Hersteller:

Druckerei Hans Jentsch & Co. GmbH,  
1210 Wien, Scheydgasse 31  
E-Mail: office@jentsch.at  
Mehrfach umweltzertifiziert  
(www.jentsch.at)  
Telefon: 01/278 42 16-0

# Kommunikation & Recht



Betriebs-Berater für

• Medien • Telekommunikation • Multimedia

1  
K&R

- Editorial: 2019 – Pressefreiheit in Gefahr? – 8. Presserechtsforum  
*Prof. Dr. Roger Mann*
- 1 Chatbots im praktischen Einsatz: Grundbegriffe, Rechtsfragen und Anwendungsszenarien · *Luisa Lorenz*
- 8 Geltungsdauer einer Einwilligung in die Werbeansprache  
*Nadine Schneider*
- 13 Das Ansehen der Behörde – Zivilrechtlicher Ehrschutz von juristischen Personen des öffentlichen Rechts  
*Dr. Christian Conrad* und *Dr. Lucas Brost*
- 15 Kratzen und Schürfen im Datenmilieu – Web Scraping in sozialen Netzwerken zu wissenschaftlichen Forschungszwecken  
*Dr. Sebastian J. Golla* und *Dr. Max v. Schönfeld*
- 22 Sachmangelhaftigkeit von Software bei nicht DSGVO-konformer Entwicklung · *Malte Dümeland*
- 25 Länderreport Schweiz · *Dr. Ursula Widmer*
- 34 BVerfG: Verletzung der prozessualen Waffengleichheit wegen Verpflichtung zur Gegendarstellung ohne rechtliches Gehör mit Kommentar von *Dr. Axel von Walter*
- 43 BGH: Unerlaubte Werbung durch Bitte um positive Bewertung in Rechnungs-E-Mail mit Kommentar von *Dr. Dennis Voigt*
- 52 Hanseatisches OLG Hamburg: Datenschutzverletzung kann Wettbewerbsverstoß darstellen mit Kommentar von *Sebastian Laoutoumai* und *Patrick Baumfalk*
- 61 LG Berlin: Unterlassungsanspruch gegen Wikipedia-Eintrag mit Kommentar von *Dr. Ansgar Koreng*
- 70 OGH: Fahrverbot für Uber in Wien mit Kommentar von *Prof. Dr. Clemens Thiele*

22. Jahrgang

Januar 2019

Seiten 1 – 72

dfv Mediengruppe · Frankfurt am Main

**Ständige Autoren**

- Daniel Benkert
- Stephan Beukelmann
- Michael Dahl
- Christian Dahms
- Michael Drasdo
- Tobias Hänzel
- Martin Haubleiter
- Rainer Heß
- Klaus Leipold
- Dieter Leuering
- Friederike Quaiasser
- Wolfgang Roth
- Daniel Rubner
- Norbert Schneider
- Barbara Schramm
- Robert von Steinau-Steinrück
- Rauli Taras
- Stefan Weise



**1/2019**

10. Januar 2019

**Aus dem Inhalt**

**Miet- und Immobilienrecht**

Zahlungsverzug und Kündigungsdoppel „fristlos/fristgemäß“  
 Umlaufabschluss: keine bedingte Beschlussfeststellung

**Familienrecht**

E. Eiden, Versorgungsausgleich bei wesentlicher Wertänderung  
 Niebrauchsvorbehalt an Immobilie beim Elternunterhalt

**Erbrecht**

Einmalige Anwesenheit des Erben beim Notar für Nachlassverzeichnis  
 Entfallen der anwaltlichen Schweigepflicht nach Tod des Mandanten

**Verkehrsrecht**

D. Buller, Erstattung von Umsatzsteuer bei der Totalschadenabrechnung  
 Fahrradschaden-Abrechnung nach „130%-Rechtsprechung“ für Kfz

**Baurecht**

Kirchenrechtliche Formvorschrift nicht beachtet – Vertrag unwirksam  
 Fiktive Mängelbeseitigungskosten bei Grundstückskaufvertrag

**Gesellschaftsrecht**

D. Leuering/R. Billebeck, Haftung des Gesellschafters für GmbH-Verbindlichkeiten  
 Geschäftsführungsbefugnis bei der Innen-GbR

**Arbeitsrecht**

Anwendbares Recht im Rahmen der Entsendung  
 Unwirksamkeit einer umfassenden Verfallklausel

**Insolvenzrecht**

M. Dahl/D. Schmitz, Zahlungen nach Insolvenzreife in der Eigenverwaltung  
 Pfändbarkeit von Erdbauzinsen

**Strafrecht**

Ausschluss der Einziehung bei zivilrechtlichem Vergleich  
 Verfälschung von Prepaid-Kreditkarten

**Verfahrens- und Kostenrecht**

N. Schneider, Gebührenerhöhung bei Eintritt des Erben in ein laufendes Mandat  
 Kostenerstattung in Verfahren auf Ablehnung eines Sachverständigen

**Anwalt und Kanzlei**

Pflichtwidrige Handlung eines anwaltlichen Betreuers  
 Zeiterlöse vor Übermittlung eines Faxes einrechnen!

30  
30  
28  
27  
24  
24  
22  
21  
18  
18  
16  
15  
12  
12  
10  
9  
7  
7  
5  
4  
1  
1

Die wichtigsten Informationen zu zentralen Rechtsgebieten

**NJW-Spezial**

D-3-111/Beck



# NJW

# Neue juristische Wochenchrift

Aus dem Inhalt

- 113 C. Ulrich/P. Schmieder  
Die elektronische Einreichung in der Praxis
- 118 S. Tomkidis  
Die Rechtsnatur des § 822 BGB
- 122 M. Löbny  
Gemeinsame Elternschaft gleichgeschlechtlicher Paare?
- 125 F. Zundel  
Die Entwicklung des Arbeitsrechts
- 131 R. Podszun/T. Rohner  
Die Zukunft der Kammern für Handelssachen
- 145 B.G.H.  
Mängelgewährleistung beim Rechtskauf (Amm. W. Nassall)
- 150 B.G.H.  
Ersatz der Schadensermittlungskosten in der Sachversicherung (Amm. S. Hensen)
- 163 LG Saarbrücken  
Erhöhte Sorgfaltspflicht bei vorausfahrendem Fahrschulfahrzeug (Amm. M. Wida)
- 171 B.A.G.  
Annahmeverzugslohn und Schadensersatz –  
Tatrichterliche Würdigung des Parteivortrags
- 175 B.F.H.  
Tarifbegünstigte Veräußerung freiberuflicher Einzelpraxis



In Verbindung  
mit dem Deutschen Anwaltverein  
und der Bundesrechtsanwaltskammer  
herausgegeben von  
den Rechtsanwältinnen  
Prof. Dr. Peter Bräutigam  
Prof. Dr. Wolfgang Ewer  
Prof. Dr. Rainer Hamann  
Dr. Hilke Herchen  
Dr. Ulrich Karpenstein  
Dr. Nathalie Oberthür

Mit Beilage:  
NJW-Spezial Heft 1/2019



## 3/2019

10. Januar 2019  
72. Jahrgang S. 113-176  
www.njw.de

Aus NJW-aktuell

- Interview  
Was dürfen  
Vereine?
- Standpunkt  
Umgebung im  
Luftqualitätsrecht
- Im Profil  
Datenschutz  
mit Drohne



13-2121  
UNIVERSITÄT WIEN  
VERLAG  
KÖLN

**WPM**  
**WERTPAPIER-  
 MITTEILUNGEN**

# Zeitschrift für Wirtschafts- und Bankrecht

**50-52**

15./22./29. Dezember 2018

72. Jahrgang

Seiten 2345-2396

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

**D3-Z187**

**Redaktion:**

Rechtsanwalt  
 Dr. Christopher Kienle,  
 Frankfurt a. M.

Rechtsanwalt  
 Dr. Andreas Lange,  
 Frankfurt a. M.

Prof. Dr. Tobias Lettl,  
 Potsdam

Rechtsanwalt  
 Dr. Helmut Merkel,  
 Frankfurt a. M.

Arne Wittig,  
 Essen

**Redaktionsbeirat:**

Rechtsanwalt  
 Thorsten Höche,  
 Berlin

Rechtsanwältin  
 Dr. Anna Heidelberg,  
 Frankfurt a. M.

Prof. Dr. Dr. Dr. h.c. mult.  
 Klaus J. Hopt,  
 Hamburg

Richter am BGH  
 Dr. Hans-Ulrich Joeres,  
 Karlsruhe

Richterin am BGH  
 Ilse Lohmann,  
 Karlsruhe

Prof. Dr. Peter O. Mülbart,  
 Mainz

WERTPAPIER-  
 MITTEILUNGEN  
 TEIL IV

Postverlagsort Frankfurt a. M.

**AUS DEM INHALT:**

Seite 2345

Mag. Bianca Lins und Univ.-Prof. Dr. Nicolas Raschauer,  
 Liechtenstein  
 Cloud-Computing – Die Finanzbranche in der Wolke  
 – Teil II –

Seite 2349

Syndikusrechtsanwalt Dr. Fabian Walla, Hannover und  
 Michael Knierbein, München  
 „State of the Art“-Compliance für Emittenten im Zeitalter der MAR  
 – Freiwillige Instrumente der Kapitalmarkt-Compliance und ihre  
 Funktion –

Seite 2354

BGH, 16.10.2018 – VI ZR 459/17  
 Zur Annahme von Geldern im Sinne von § 1 Abs. 1 Satz 2 Nr. 1 Alt.  
 2 KWG, wenn die Anleger dem Kapitalnehmer (nur) Rechte und An-  
 sprüche aus von ihnen gehaltenen Kapitallebensversicherungen ab-  
 treten, Zweck dieser Rechtsübertragung aber die Vereinnahmung  
 des Rückkaufswertes durch den Kapitalnehmer ist und den Anle-  
 gern das den Rückkaufswert betreffende Auszahlungsrisiko nach  
 den vertraglichen Vereinbarungen verbleibt

Seite 2358

BGH, 8.8.2018 – 2 StR 210/16  
 Zur Strafbarkeit der Beihilfe zur vorsätzlichen Marktmanipulation  
 nach dem bis zum 1.7.2016 geltenden Recht; keine Ahnungslücke  
 für eine solche Straftat durch den seit dem 2.7.2016 geltenden  
 Rechtszustand

Seite 2368

LG Tübingen, 29.6.2018 – 4 O 220/17  
 Zur Wirksamkeit einer Zinsanpassungsklausel in Riester-Vertrag

Seite 2373

BGH, 22.11.2018 – IX ZR 167/16  
 Begründung von Massenverbindlichkeiten durch den Schuldner im  
 vorläufigen Eigenverwaltungsverfahren nur, soweit er vom Insol-  
 venzgericht hierzu ermächtigt worden ist; keine entsprechende An-  
 wendung von § 55 Abs. 4 InsO im vorläufigen Eigenverwaltungsver-  
 fahren

Seite 2396

Deutsche Rechtspolitik aktuell

# GRUR

Gewerblicher Rechtsschutz und  
Rechtsprechungs-Report

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z176

Zeitschrift  
der Deutschen  
Vereinigung für  
gewerblichen  
Rechtsschutz  
und Urheberrecht

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

- 1** OLG Köln  
Prüfpflichten des Registrars verschiedener Internet-  
seiten einer Filesharing-Plattform – Registrar
- 10** OLG Frankfurt a. M.  
Internationale Zuständigkeit der deutschen Gerichte  
in Eilverfahren – Bella la Vita
- 12** OLG München  
Keine rein beschreibende Angabe bei blickfangmäßi-  
ger Verwendung eines Zeichens für Partyveranstal-  
tungen – Ballermann Party
- 24** OLG Frankfurt a. M.  
Wettbewerbsrechtlicher Leistungsschutz für  
Befestigungsmittel – Steckdübel II
- 30** OLG Köln  
Systemvergleich einer Mietwagenbereitstellung mit  
Taxi-Dienstleistungen – Die clevere Alternative zum  
Taxi
- 31** OLG München  
Informationspflichten beim Vertrieb neu am Markt  
verfügbarer Elektronikartikel – Verfügbarkeits-  
ankündigung
- 34** KG  
Getarnte Werbung auf Instagram-Blog – Influencerin
- 39** OLG Hamburg  
Einspeisevergütung für must-carry-Programme  
– Einspeisevergütung

## 1/2019

Seiten 1 bis 48 · 19. Jahrgang · Januar 2019  
München · Frankfurt am Main



# Recht der Internationalen Wirtschaft

RIW  
WU

WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7200

1-2 | 2019

Betriebs-Berater International

15.1.2019 | 65. Jg.  
Seiten 1-92

## **DIE ERSTE SEITE**

**Dr. Roland Abele**

A Kind of Goodbye

## **AUFSÄTZE**

**Professor Dr. Hanno Merkt**

Haftung des Verkäufers bei M&A-Transaktionen in der US-amerikanischen Vertragspraxis | 1

**Dr. Tobias B. Lühmann**

Risiken und Nebenwirkung des IPR bei der kollektiven Durchsetzung von Kartellschadensersatzansprüchen | 7

**Dr. Stefan Reuter**

Grenzüberschreitende Gesellschaftervereinbarungen | 21

**Dr. Felix Ries**

Die Auslegung des Luganer Parallelübereinkommens nach der EuGVVO-Novelle | 32

## **LÄNDERREPORTE**

**Christian Klein**

Länderreport Frankreich | 36

## **INTERNATIONALES WIRTSCHAFTSRECHT**

**EuGH:** EulnsVO – Bestimmung und Reichweite des ausschließlichen Insolvenzgerichtsstands | 40

**EuGH:** Keine Anwendung der EuGVVO auf Streitigkeiten wegen der Zwangsumschuldung griechischer Staatsanleihen | 44

**EuGH:** Keine Einbeziehung von Streithelfern in das Verfahren nach der EuGFVO | 46

**EuGH:** Übertragbarkeit und Abgeltung des Urlaubsanspruchs – Beweislast | 48

**EuGH:** Vererbbarkeit des Urlaubsabgeltungsanspruchs – horizontale Direktwirkung des EU-Rechts | 55

## **INTERNATIONALES STEUERRECHT UND ZOLLRECHT**

**EuGH:** Steuerbare Dienstleistung i. S. d. Mehrwertsteuer-Richtlinie – Abgrenzung zur steuerfreien Ausgleichsleistung | 88



## Inhaltsverzeichnis

### Die erste Seite

#### A Kind of Goodbye

Dr. Roland Abele, Frankfurt a. M.

### Aufsätze:

#### Haftung des Verkäufers bei M&A-Transaktionen in der US-amerikanischen Vertragspraxis

Professor Dr. Hanno Merkt, Freiburg i. Br. . . . . 1

#### Risiken und Nebenwirkung des IPR bei der kollektiven Durchsetzung von Kartellschadensersatzansprüchen

Dr. Tobias B. Lühmann, Rechtsanwalt, Berlin . . . . 7

#### Grenzüberschreitende Gesellschaftervereinbarungen

Dr. Stefan Reuter, LL.M./Matre en droit, Rechtsanwalt, Stuttgart . . . . . 21

#### Die Auslegung des Luganer Parallelübereinkommens nach der EuGVVO-Novelle

Dr. Felix Ries, Rechtsanwalt, Frankfurt a. M. . . . . 32

### Länderreporte:

#### Länderreport Frankreich

Christian Klein, Rechtsanwalt/Avocat à la Cour, Paris . . . . . 36

### Internationales Wirtschaftsrecht:

**EuGH:** EuInsVO – Bestimmung und Reichweite des ausschließlichen Insolvenzgerichtsstands (14. 11. 2018 – Rs. C-296/17) . . . . . 40

**EuGH:** Keine Anwendung der EuGVVO auf Streitigkeiten wegen der Zwangsumschuldung griechischer Staatsanleihen (15. 11. 2018 – Rs. C-308/17) . . . . . 44

**EuGH:** Keine Einbeziehung von Streithelfern in das Verfahren nach der EuGFVO (22. 11. 2018 – Rs. C-627/17) . . . . . 46

**EuGH:** Übertragbarkeit und Abgeltung des Urlaubsanspruchs – Beweislast (6. 11. 2018 – Rs. C-684/16) . . . . . 48

**EuGH:** Vererbbarkeit des Urlaubsabgeltungsanspruchs – horizontale Direktwirkung des EU-Rechts (6. 11. 2018 – verb. Rs. C-569/16 und C-570/16) . . . 55

**EuGH:** Markenrecht – Klagebefugnis von Verwertungsgesellschaften in einem anderen EU-Mitgliedstaat (7. 8. 2018 – Rs. C-521/17) . . . . . 61

**EuGH:** Urheberrechtsverletzung durch Filesharing – Haftung des Internetanschluss-Inhabers (18. 10. 2018 – Rs. C-149/17) . . . . . 65

**EuGH:** Urheberrechtsschutz von Fotografien – Einstellen einer zuvor auf einer Webseite veröffentlichten Fotografie auf eine neue Webseite (7. 8. 2018 – Rs. C-161/17) . . . . . 70

**EuGH:** Insolvenzschutz von Betriebsrenten – garantierter individueller Mindestschutz durch nationale Sicherungssysteme (6. 9. 2018 – Rs. C-17/17) . . . 73

**EuGH:** Verzugskostenpauschale und darüber hinausgehender Schadensersatz (13.9.2018 – Rs. C-287/17) . . . . . 78

**EuGH:** Geschmack eines Lebensmittels – kein Schutz durch EU-Urheberrechtsrichtlinie (13. 11. 2018 – Rs. C-310/17) . . . . . 81

**BGH:** Unzulässigkeit von Schiedsklauseln in EU-internen BITs – Folgeentscheidung in der Rs. Achmea (31. 10. 2018 – I ZB 2/15) . . . . . 81

**BGH:** Pflicht zur Prozesskostensicherheitsleistung für Kläger aus Saudi-Arabien (23. 10. 2018 – XI ZR 549/17) . . . . . 87

**BGH:** Legaldefinition des audiovisuellen Mediendienstes – You Tube-Werbekanal II (2. 9. 2018 – I ZR 117/15) . . . . . 88

### Internationales Steuerrecht und Zollrecht:

**EuGH:** Steuerbare Dienstleistung i. S. d. Mehrwertsteuer-Richtlinie – Abgrenzung zur steuerfreien Ausgleichsleistung (22. 11. 2018 – Rs. C-295/17) . . 88

**BFH:** Differenzbesteuerung bei Kleinunternehmen im UStG – Vorlage an den EuGH (7. 2. 2018 – XI R 7/16) . . . . . 92

### Rubriken:

RIW-Impressum S. IV

### Beilage

RIW-Jahresregister 2018

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

**Leitender Redakteur:** Dr. Roland Abele

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

DE GRUYTER

2019 BAND 29 HEFT 1  
ISSN 1439-1589 e-ISSN 1612-7056

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z184

DEUTSCHE ZEITSCHRIFT FÜR

# WIRTSCHAFTS- UND INSOLVENZRECHT DZWIR

SCHRIFTFÜHRUNG

Rechtsanwalt *Michael Schmidt*

DE  
|  
G

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

## Inhalt

### Aufsätze

Dr. iur. Roman F. Adam

**Zweck des Insolvenzverfahrens und Spielraum der Verwaltung — 1**

Prof. Ulrich Keller

**Keine nachträgliche Zulassung der Rechtsbeschwerde auf Gegenvorstellung.** Besprechung der Beschlüsse des BGH vom 19. 7. 2018 – V ZB 6/18, DZWIR 2019, 36, und vom 18. 10. 2018 – IX ZB 31/18, DZWIR 2019, 46 — 10

### Rechtsprechung

Finanzgerichtsbarkeit

BFH, Urteil vom 20. 7. 2018 – IX R 5/15

**Nachträgliche Anschaffungskosten auf die GmbH-Beteiligung — 13**

BFH, Urteil vom 7. 8. 2018 – VII R 24/17, 25/17

**Feststellung einer Steuerstraftat — 16**

BFH, Urteil 27. 9. 2018 – V R 45/16

**Forderungsvereinnahmung in der Insolvenz bei Eigenverwaltung — 18**

BFH, Beschluss vom 10. 10. 2018 – X R 18/16

**Insolvenzeröffnung vor Zustellung des Revisionsurteils — 21**

Zivilgerichtsbarkeit

BGH, Urteil vom 8. 2. 2018 – IX ZR 103/17

Anmerkung Dr. iur. Susanne Riedemann

**Anfechtbarkeit der Aufrechnungslage nach der lex fori concursus — 22**

BGH, Urteil vom 5. 7. 2018 – IX ZR 139/17

**Zahlungen an einen stillen Gesellschafter als entgeltliche Leistungen — 33**

BGH, Beschluss vom 19. 7. 2018 – V ZB 6/18

(Besprechung Prof. Ulrich Keller, S. 10)

**Unzulässigkeit einer Gegenvorstellung — 36**

BGH, Urteil vom 19. 7. 2018 – IX ZR 296/17

**Entgeltlichkeit der Bestellung einer Sicherheit — 38**

BGH, Urteil vom 13. 9. 2018 – IX ZR 190/17

**Anfechtung einer Grundstücksübertragung — 41**

BGH, Beschluss vom 20. 9. 2018 – IX ZB 41/16

**Unpfändbarkeit von Erschwerniszulagen — 44**

BGH, Beschluss vom 18. 10. 2018 – IX ZB 31/18

(Besprechung Prof. Ulrich Keller, S. 10)

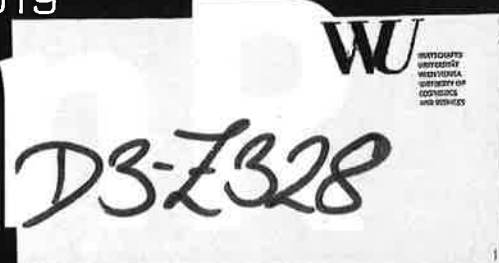
**Unzulässigkeit einer Gegenvorstellung — 46**

**Veranstaltungen — 49**

**Nachrichten — 50**

21. Jahrgang Nr. 1 · Januar 2019

# Marke



Zeitschrift für deutsches, europäisches und internationales Kennzeichenrecht

## Herausgeber

**Prof. Joachim Starck**

Richter am Bundesgerichtshof a.D.

Art.-Nr. 56407901

**Prof. Dr. Olaf Sosnitza**

Universität Würzburg

Richter am Oberlandesgericht a.D.

## Fachbeirat

**RAin Dr. Verena**

**v. Bomhard**

*Alicante*

**RA Dr. Alexander Dröge**

*Markenverband e. V.*

**Prof. Dr. Maximilian**

**Haedicke**

*Universität Freiburg*

**Prof. Dr. Annette Kur**

*Max-Planck-Institut*

*München*

**RA Prof. Dr. Alexander**

**v. Mühlendahl**

*München*

**RA Prof. Dr. Christian**

**Rohnke**

*Karlsruhe*

**Beate Schmidt**

*Präsidentin des*

*Bundespatentgerichts*



## ... Aufsätze

Hofmann	Die Beendigung namensrechtlicher Gestattungsvereinbarungen bei Anwaltssozietäten _____	1
von Saucken	Die strafrechtliche Verfolgung von Markenrechtsverletzungen _____	6

## Rechtsprechung

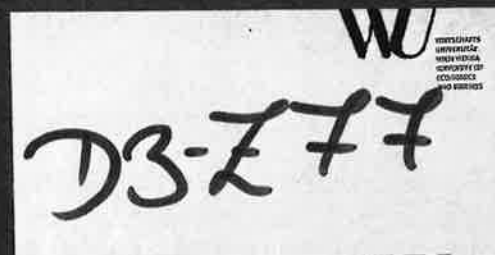
EuGH	Alcohol Countermeasure Systems (International)/EUIPO (ALCOLOCK) _____	14
BGH	Beauty for less _____	23
EuG	Mad Dogg Athletics/EUIPO - Unionsmarke „SPINNING“ _____	27
LG Hamburg	Verwendung des Zeichens „MINI“ für elektrische Stehroller _____	33

Carl Heymanns Verlag

1/2019

S. 1–20, ART.-NR. 1–35

Jänner 2019



# Zak

Z I V I L R E C H T A K T U E L L

Herausgeber: Georg E. Kodek, Matthias Neumayr

## SCHWERPUNKT

Europäische  
Güterrechts-  
verordnungen

## THEMA

- » **Claudia Rudolf:** Die Europäischen Güterrechtsverordnungen: Anwendungsbereich und anwendbares Recht ab 29. 1. 2019
- » **Thomas Garber:** Die Europäischen Güterrechtsverordnungen: Internationale Zuständigkeit, Rechtshängigkeit sowie Anerkennung und Vollstreckung

## GESETZGEBUNG

- » Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 10. 1. 2019)

## RECHTSPRECHUNG

- » Änderung des Familiennamens des Kindes ohne Obsorgeberechtigte
- » Teilkündigung nach Mietvertragsesintritt aufgrund der großen Wohnfläche
- » Verkehrssicherungspflicht des Eisenbahnunternehmens am Weg zum Bahnhofsparkplatz

**EDITORIAL** 1**IN ALLER KÜRZE** 4**THEMA**

**Claudia Rudolf:** Die Europäischen Güterrechtsverordnungen: Anwendungsbereich und anwendbares Recht  
ab 29. 1. 2019 5

**Thomas Garber:** Die Europäischen Güterrechtsverordnungen: Internationale Zuständigkeit, Rechtshängigkeit sowie  
Anerkennung und Vollstreckung 9

**GESETZGEBUNG**

Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 10. 1. 2019) 13

**RECHTSPRECHUNG****»FAMILIENRECHT**

Änderung des Familiennamens des Kindes ohne Obsorgeberechtigte 14

Unterhaltsschutz – Rechtsweg, Zuständigkeit und pflegschaftsgerichtliche Genehmigung 14

Büro in Ehemwohnung fällt in Aufteilungsmasse 14

**»SACHENRECHT**

Unzulässige Erweiterung der Dienstbarkeit durch neue Bewirtschaftungsart? 14

Miteigentum – Stufenbegehren auf Verteilung des Ertrags 15

Keine Sprungeintragung wegen Insolvenz eines Zwischenerwerbers 15

Klage des Vorkaufsberechtigten gegen den Erwerber – Streitanmerkung 15

**»ERBRECHT**

Aneignungsrecht des Bundes – Zurückziehung des Übergabeantrags 15

**»SCHULDRECHT**

Zulässige Konvertierungsklausel in einem Fremdwährungskreditvertrag 16

Kein Neuwagen aufgrund behobener Hagelschäden 16

Wandlung wegen Mängeln von Teilleistungen 16

Umwandlung des Ausgedinges in Geldanspruch 16

Gerichtlicher Erlag mit Widerrufsvorbehalt? 17

**»MIET- UND WOHNRECHT**

Verkehrsüblichkeit eines zweiten Badezimmers in einer großen Wohnung 17

Teilkündigung nach Mietvertragseintritt aufgrund der großen Wohnfläche 17

Kein Anhörungsrecht des beklagten Wohnungseigentümers vor Einbringung der Ausschlussklage 18

**»SCHADENERSATZ**

Verkehrssicherungspflicht des Eisenbahnunternehmens am Weg zum Bahnhofsparkplatz	18
Schutzzweck des Verbots, die Skipiste während der Nacht zu befahren	18
Keine Verunstaltungsentschädigung für Unfruchtbarkeit	19
Deckungsklage des Sozialversicherungsträgers gegen Haftpflichtversicherung des Dienstgebers	19

**»VERFAHRENSRECHT**

Auftrag zum Erlag eines Kostenvorschusses für Sachverständigengebühren im Außerstreitverfahren	19
--	----

**LITERATURÜBERSICHT**

20

**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 international tätigen Verlagsgruppe RELX Group, deren Legal Division weltweit unter dem Namen LexisNexis firmiert. | Blattlinie: Rechtsinformation und Wirtschaftsinformation; aktuelle rechtliche Neuerungen | Geschäftsführung: Alberto Sanz de Lama | Unbeschränkt haftender Gesellschafter: Orac Gesellschaft m.b.H., Marxergasse 25, 1030 Wien | Kommanditist: Reed Messe Salzburg Gesellschaft m.b.H., Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg | Beteiligungsverhältnisse: Alleiniger Gesellschafter der Orac Gesellschaft m.b.H.: Reed Elsevier Austria GmbH, Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg | Gesellschafter der Reed Messe Salzburg Gesellschaft m.b.H.: Reed Elsevier Overseas B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam (0,1 %), Reed Elsevier Austria GmbH, Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg (99,9 %) | Alleiniger Gesellschafter der Reed Elsevier Austria GmbH: Reed Elsevier Overseas B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam | Alleiniger Gesellschafter der Reed Elsevier Overseas B.V.: Reed Elsevier Holdings B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam | Gesellschafter der Reed Elsevier Holdings B.V.: RELX Group plc, 1-3 Strand (http://www.relxgroup.com/aboutus/Pages/Home.aspx), London WC2N 5JR (50 %), Reed Elsevier Holdings Ltd., 1-3 Strand, London WC2N 5JR (50 %) | Gesellschafter der RELX Group plc: RELX PLC (52,9 %), RELX NV (47,1 %) | Gesellschafter der RELX PLC: mehr als 75 % im Streubesitz | Gesellschafter der RELX NV: mehr als 75 % im Streubesitz | Gesellschafter der Reed Elsevier Holdings Ltd.: RELX Group plc (100 %) | Redaktion: Marxergasse 25, 1030 Wien.

**Lektorat und Autorenbetreuung:**

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

**Abonnentenservice:**

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

**Anzeigen & Mediadaten:**

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

Derzeit gilt Anzeigenpreisliste Stand Jänner 2019 | 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 ut 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 und -autorinnen sowie unsere Datenschutzerklärung (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.**



D3-Z93

1

# Mitteilungen

## der deutschen Patentanwälte

Herausgegeben vom Vorstand der Patentanwaltskammer

110. Jahrgang Januar 2019

### Aus dem Inhalt

#### Beiträge

- |                              |   |
|------------------------------|---|
| <b>Sendrowski</b>            | Rechtzeitig: „Fristgemäß“ oder „früh genug“? – Zur erhöhten Weiterbehandlungsgebühr im Verfahren vor der EPA-Eingangsstelle               |
| <b>Fitzner / Klante</b>      | Wesentliche Änderungen über die Ausbildung und Prüfung der Patentanwälte (Patentanwaltsausbildungs- und -prüfungsverordnung – PatAnwAPrV) |
| <b>Sergheraert / Marques</b> | The rise of NPE litigation outside of the US and Germany as its hotspot   |

#### Entscheidungen

- |                               |  |
|-------------------------------|--|
| <b>LG Mannheim</b>            | Funkstation – FRAND-Verfahrensobliegenheiten                 |
| <b>BGH</b>                    | Tork – Markenverletzung durch Nachfüllware                   |
| <b>DPMA<br/>Schiedsstelle</b> | abgetretene Ansprüche – Übernahme von aufgegebenen Patenten  |
| <b>OLG Düsseldorf</b>         | Flammpunktprüfung – Lizenzvergabe bei Mitinhabern            |
| <b>BGH</b>                    | Schneckenköder – Selbständiges Beweisverfahren als Berühmung |

# Mitteilungen der deutschen Patentanwälte

Herausgegeben vom Vorstand der Patentanwaltskammer

110. Jahrgang  
München, Heft 1  
Januar 2019  
Seiten 1 – 48  
Zitierweise: Mitt. (Jahr), (S.)

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

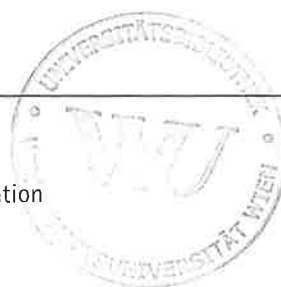
## Inhalt

### Beiträge

<b>Sendrowski</b>	Rechtzeitig: „Fristgemäß“ oder „früh genug“? – Zur erhöhten Weiterbehandlungsgebühr im Verfahren vor der EPA-Eingangsstelle	1
<b>Fitzner / Klante</b>	Wesentliche Änderungen über die Ausbildung und Prüfung der Patentanwälte (Patentanwaltsbildungs- und -prüfungsverordnung – PatAnwAPrV)	3
<b>Sergheraert / Marques</b>	The rise of NPE litigation outside of the US and Germany as its hotspot	9

### Entscheidungen

<b>LG Mannheim</b>	<b>Patent</b> Urt. vom 10.11.2017, 7 O 28/16 – Funkstation FRAND-Verfahrensobliegenheiten	14
	Leitsätze	
<b>BGH</b>	<b>Marke</b> Urt. vom 17.10.2018, I ZR 136/17 – Tork Markenverletzung durch Nachfüllware	23
<b>BPatG</b>	Beschl. vom 3.5.2018, 28 W (pat) 22/13 – maschinelle Feldspritzen grafische Darstellung einer Aufmachungsmarke	28
	Leitsätze	
<b>DPMA Schiedsstelle</b>	<b>Arbeitnehmererfinderrecht</b> Einigungsvorschlag vom 22.5.2017, Arb.Erf. 21/15 – abgetretene Ansprüche Übernahme von aufgegebenen Patenten	31
<b>OLG Düsseldorf</b>	<b>Lizenzrecht</b> Urt. vom 26.7.2018, I-15 U 2/17 – Flammpunktprüfung Lizenzvergabe bei Mitinhabern	37
	<b>Berufsrecht</b> – Leitsatz	44
	<b>Kostenrecht</b> – Leitsatz	45
<b>BGH</b>	<b>Verfahrensrecht</b> Urt. vom 2.10.2018, X ZR 62/16 – Schneckenköder Selbständiges Beweisverfahren als Berühmung	45
	Leitsätze	



# Inhalt

## Rezensionen

Reinisch	Buckstegge, Die nationale Gewährleistungsmarke	48
Beyerlein	Mes, Münchener Prozessformularbuch, Band 5: Gewerblicher Rechtsschutz, Urheber- und Presserecht, 5. Auflage	48

### Beilagenhinweis:

Mit dieser Ausgabe verteilen wir je eine Beilage der FORUM GmbH, der Union-IP und 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@denemeyer-law.com. Weitere Mitglieder der Schriftleitung: Patentanwälte Dipl.-Phys. Dr. rer. nat. Stefan Schohe, München, Dipl.-Biol. Dr. phil. nat. Anastassios Pischitzis, Frankfurt. Einsendungen, die sich auf den Inhalt der Zeitschrift beziehen, sind an die obige Anschrift des verantwortlichen Schriftleiters zu richten. Aufsätze und Bemerkungen geben die Meinung des Verfassers, nicht die der Schriftleitung oder des Verlages wieder.

Beiträge werden nur zur zeitlich unbeschränkten Alleinvertretung 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 07-3257, 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.wolterskluwer-online.de/gwrs

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

© 2019 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

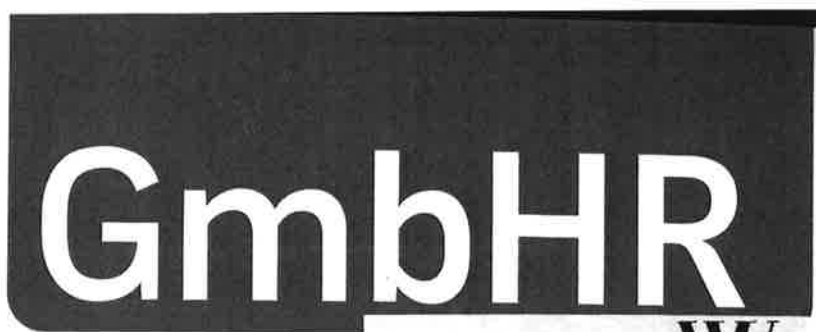
Anzeigendisposition: Karin Odening, Telefon 02 21/9 43 73-77 60, E-Mail: anzeigen@wolterskluwer.com

Die Anzeigen werden nach der Preisliste Nr. 38 vom 1. 1. 2019 berechnet.

Satz: rdc GmbH, Sankt Augustin

Druck: Williams Lea & Tag GmbH, München

ISSN 0026-6884



D3-Z43

# GmbH Rundschau

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

Jeder Blick lohnt sich!

**Otto Schmidt online**

Jetzt NEU!

---

Beratermodul GmbHR



<b>Aufsätze &gt;</b>	<b>Felix Amandus Becht / Jonas Stephan-Wimmer</b> – Die rechtliche Anerkennung Österreichischer notarieller Beurkundungen über die Gründung einer GmbH .....	45
	<b>Lothar Wolff</b> – Hineinverschmelzung von LLPs vor dem Brexit .....	52
	<b>Dirk Schmidtman</b> – Anforderungen an die wirtschaftliche Substanz im Außensteuerrecht – Zugleich Anmerkungen zum BFH-Urteil vom 13.6.2018 – I R 94/15, GmbHR 2019, 79 .....	59
<b>Rechtsprechung &gt;</b>	<b>Gesellschafterbeschluss:</b> Anfechtung eines Gesellschafter-Ausschlusses wegen Zerrüttung des Verhältnisses zwischen den Gesellschaftern (OLG Stuttgart, Ur. v. 27.6.2018 – 14 U 33/17) <i>m. Anm. Rüdiger Werner</i> .....	67
	<b>Konzernbesteuerung:</b> Hinzurechnung passiver Einkünfte nach § 8 AStG und Gegenbeweis – verdeckte Einlagen in Dreiecksverhältnissen (BFH, Ur. v. 13.6.2018 – I R 94/15) .....	79
	<b>Steuerliches Einlagekonto:</b> Keine einschränkende Auslegung des § 27 Abs. 5 S. 2 KStG (BFH, Beschl. v. 11.7.2018 – I R 30/16) <i>m. Anm. Manuel Brühl</i> .....	84
	<b>Erbschaftsteuer:</b> Anforderungen an begünstigtes Betriebsvermögen – hier: Grundstück (FG Hessen, Ur. v. 25.4.2018 – 9 K 1857/15) <i>m. Anm. Thomas Wachter</i> .....	89
<b>GmbH im Blickpunkt</b>	<b>Johan-Michel Menke / Anne Heisig</b> – Zulässiges „Freikaufen“ oder unzulässige Begünstigung eines Betriebsratsmitglieds durch Abschluss eines Aufhebungsvertrages? .....	R20

GmbHR

## GmbHRundschau

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

**Herausgeber:**

Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt

**in Verbindung mit** Prof. Dr. Walter Bayer, Friedrich-Schiller-Universität Jena · RA/StB Vors. RiBFH a.D. Prof. Dr. Dietmar Gosch, Partner Of Counsel WTS Group AG StBG, Hamburg/München · WP/StB Prof. Dr. Norbert Neu, dhpg Dr. Harzem & Partner mbB, Bonn · Ltd. RegDir. Ralf Neumann, Finanzamt für Groß- und Konzernbetriebsprüfung, Aachen · RA Prof. Dr. Jochem Reichert, SZA Schilling, Zutt & Anschutz, Mannheim

**Herausgeber-Beirat:**

Prof. Dr. Georg Crezelius, Of Counsel, Linklaters LLP, München · Prof. Dr. Detlef Kleindiek, Universität Bielefeld · RiBFH Dr. Christian Levedag, LL.M. Tax, München · Notar Dr. Thomas Wachter, München · RA/StB Prof. Dr. Götz Tobias Wiese, WIESE LUKAS PartG mbB, Hamburg

## Inhalt

gmbhr.de

## Aufsätze

**Felix Amandus Becht / Jonas Stephan-Wimmer – Die rechtliche Anerkennung Österreichischer notarieller Beurkundungen über die Gründung einer GmbH**

Die fortschreitende Internationalisierung des Gesellschaftsrechts beschäftigt immer mehr die Praxis und die Lehre. Insbesondere die Anerkennung notariell beglaubigter Urkunden aus dem Ausland, welche Verfassungsfragen einer Kapitalgesellschaft betreffen, ist als stark umstrittenes Rechtsproblem einzuordnen, das sich an ständiger Relevanz erfreut. Grund hierfür ist u.a., dass höchstrichterliche Rechtsprechung zu der GmbH-Gründung im Ausland noch nicht ergangen ist, aber sich einige Instanz-Gerichte mit eben jener Rechtsfrage auseinandersetzen. Die divergierende Rechtsauffassung in der neusten Instanzenrechtsprechung nehmen die Autoren zum Anlass, nochmals die Grundstruktur des Meinungsstreits auch mit neuen Argumentationsstrukturen zu beleuchten, um anschließend das Ergebnis rechtsvergleichend auf die Österreichische Notarpraxis anzuwenden, was in der Literatur noch nicht ausführlich genug beleuchtet worden ist. .... 45

**Lothar Wolff – Hineinverschmelzung von LLPs vor dem Brexit**

Von den Auswirkungen des Brexit sind nicht nur in Deutschland ansässige Limiteds, sondern auch LLPs betroffen. Sie haben in der Diskussion über praktische Gestaltungsmöglichkeiten und gesetzgeberische Reformbestrebungen allerdings nur begrenzt Aufmerksamkeit erfahren. Zumeist beschränkt sich die Behandlung auf die Feststellung, die LLP sei wie eine Personengesellschaft zu behandeln, weshalb insbesondere eine grenzüberschreitende Verschmelzung auf Basis von Art. 118–134 GesRRL ausgeschlossen sei. Der Beitrag zeigt demgegenüber auf, dass die UK LLP einer Kapitalgesellschaft in hohem Maße ähnelt und jedenfalls im Rahmen von Art. 119 Abs. 1 lit. b) GesRRL als eine solche einzustufen ist. Dies ermöglicht die grenzüberschreitende Hineinverschmelzung der LLP als rechtssichere Gestaltungsoption. .... 52

**Prof. Dr. Dirk Schmidtman – Anforderungen an die wirtschaftliche Substanz im Außensteuerrecht – Zugleich Anmerkungen zum BFH-Urteil vom 13.6.2018 – I R 94/15, GmbHR 2019, 79**

Mit Urteil vom 20.11.2015 hat das FG Münster neue Anforderungen an den Substanznachweis gem. § 8 Abs. 2 AStG für ausländische Kapitalgesellschaften formuliert. Die erwartete Auseinandersetzung mit diesen neuen Anforderungen ist in der Revisionsentscheidung des BFH vom 13.6.2018 jedoch ausgeblieben. Antworten auf die durch das FG Münster aufgeworfenen Fragen lassen sich aber aus den Entscheidungen des EuGH vom 20.12.2017 in der verb. Rs. *Deister Holding und Juhler Holding* und vom 14.6.2018 in der Rs. *GS* zu § 50d Abs. 3 EStG 2007/2012 ableiten. Ausgehend von den Leitlinien der EuGH-Rechtsprechung in der Rs. *Cadbury Schweppes* analysiert der Beitrag die Urteile des FG Münsters vom 20.11.2015 und des BFH vom 13.6.2018 hinsichtlich der Anforderungen an die wirtschaftliche Substanz von ausländischen Kapitalgesellschaften. Anschließend wird die Übertragbarkeit der aktuellen EuGH-Rechtsprechung zu § 50d Abs. 3 EStG 2007/2012 auf die Interpretation einer tatsächlichen wirtschaftlichen Tätigkeit i.S.v. § 8 Abs. 2 AStG untersucht. .... 59



Jeder Blick lohnt sich! Otto Schmidt online jetzt NEU! Alle Beratermodule gratis nutzen unter [www.otto-schmidt.de/online](http://www.otto-schmidt.de/online)

## Inhalt

**Rechtsprechung****Gesellschaftsrecht**

Gesellschafterbeschluss: Anfechtung eines Gesellschafter-Ausschlusses wegen Zerrüttung des Verhältnisses zwischen den Gesellschaftern

(OLG Stuttgart, Urte. v. 27.6.2018 – 14 U 33/17)  
*m. Anm. Rüdiger Werner* ..... 67

**Steuerrecht**

Konzernbesteuerung: Hinzurechnung passiver Einkünfte nach § 8 AStG und Gegenbeweis – verdeckte Einlagen in Dreiecksverhältnissen

(BFH, Urte. v. 13.6.2018 – I R 94/15) ..... 79

Steuerliches Einlagekonto: Keine einschränkende Auslegung des § 27 Abs. 5 S. 2 KStG

(BFH, Beschl. v. 11.7.2018 – I R 30/16)  
*m. Anm. Manuel Brühl* ..... 84

Betriebsaufspaltung: Beendigung der Verfahren X R 28/12 und GrS 1/16 (strenge oder modifizierte Trennungstheorie bei teilentgeltlichen Übertragungen) wegen Abhilfe durch das FA

(BFH, Beschl. v. 30.10.2018 – X R 28/12) ..... 88

Betriebsaufspaltung: Einstellung des Verfahrens vor dem Großen Senat GrS 1/16

(BFH, Beschl. v. 30.10.2018 – GrS 1/16) ..... 88

Erbschaftsteuer: Anforderungen an begünstigtes Betriebsvermögen – hier: Grundstück

(FG Hessen, Urte. v. 25.4.2018 – 9 K 1857/15)  
*m. Anm. Thomas Wachter* ..... 89

**GmbHR Report****GmbHR im Blickpunkt**

*Dr. Johan-Michel Menke, LL.M. / Anne Heisig* – Zulässiges „Freikaufen“ oder unzulässige Begünstigung eines Betriebsratsmitglieds durch Abschluss eines Aufhebungsvertrages? ..... R20

**Unternehmensrecht**

BGH zu „Acting in Concert“: Einzelfall ist nach quantitativer Häufigkeit zu bestimmen (*Stephan Ulrich*) ..... R21

Was ist noch einmal ... eine EWIV? (*Stephan Ulrich*) ..... R22

**Steuer- & Bilanzrecht**

Keine Anwendung des § 6a S. 1 GrEStG auf Erwerbsvorgänge i.S.d. § 1 Abs. 1 Nr. 1 GrEStG (*Christian Levedag*) ..... R23

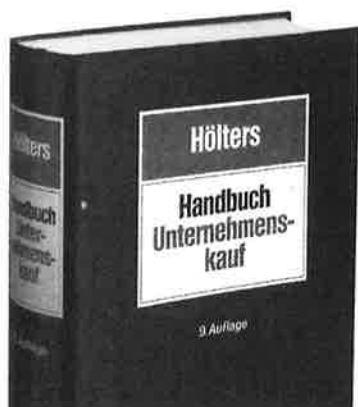
Oberste Finanzbehörden der Länder: Gleich lautende Erlasse zur Anwendung des § 1 Abs. 2a GrEStG sowie der §§ 5, 6 GrEStG (*Andreas Bock*) ..... R24

BGH: Keine Umsatzsteuerhinterziehung bei gleichzeitigem Vorsteuerabzug (*Jürgen Scholz / Philipp Carlson*) ..... R24

**Arbeits- & Sozialrecht**

Fristlose Kündigung eines Arbeitsverhältnisses – reicht das verbotswidrige Sammeln von Pfandflaschen dafür aus? (*Claudia Kothe-Heggemann*)... R25

Arbeitsunfall: Ist man im Homeoffice geschützt? (*Claudia Kothe-Heggemann*) ..... R25



# 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)

## Inhalt

**Europa-Praxis**

EP-Rechtsausschuss befürwortet Einführung von EU-Sammelklagen ( <i>Jochen Clausnitzer</i> ).....	R26
Neue EU-Verordnung zur Überprüfung ausländischer Direktinvestitionen ( <i>Amelie Giesemann</i> ).....	R27
EU-Parlament gibt grünes Licht für Wirtschaftsabkommen EU-Japan ( <i>Amelie Giesemann</i> ).....	R27

**Wirtschafts-Praxis**

Studie zur europäischen Immobilienbranche ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R27
---	-----

**Zeitschriftenspiegel**

Gesellschaftsrecht.....	R29
Steuerrecht.....	R30

**Buchbesprechungen**

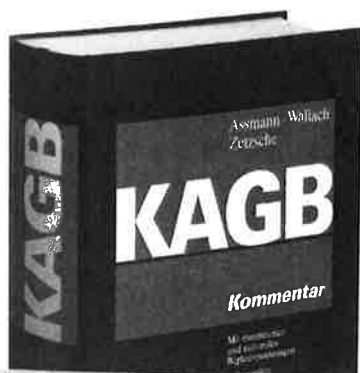
Volkert Vorwerk (Hrsg.), Das Prozessformularbuch ( <i>Volker Stück</i> ).....	R30
---	-----

**Wussten Sie schon ...**

Im **Beratermodul GmbHR** 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



Alle Anlagen  
fest im Griff.



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

Perfektes  
Zusammenwirken.



[otto-schmidt.de/pwo2](http://otto-schmidt.de/pwo2)

Mohr Siebeck  
72010 Tübingen  
Postfach 2040  
ISSN 0022-6882

Redaktion:  
72074 Tübingen  
Wilhelmstraße 18  
jz@mohrsiebeck.com

Telefon  
(07071) 923-52  
Telefax  
(07071) 923-67  
www.juristenzeitung.de



D3-Z134

# Juristen Zeitung

2

74. Jahrgang  
18. Januar 2019  
Seiten 53-104

Aus dem Inhalt:

**Holger Fleischer**

Auf den Spuren des römischen Erbes im modernen Personengesellschaftsrecht: Ein historisch-vergleichender Streifzug

**Markus Ogorek**

Gefahrenvorfeldbefugnisse

**Arndt Teichmann**

Streckenbindungsklauseln im Flugverkehr und AGB-Kontrolle

**Martin Schwab** und **Markus Hawickenbrauck**

Die Ablehnung eines Richters wegen wissenschaftlicher Stellungnahmen zu entscheidungsrelevanten Rechtsfragen

BVerfG mit Anmerkung von

**Johannes Buchheim**

Gerichtliche Kontrolle von Verwaltungsentscheidungen und Grenzen fachwissenschaftlicher Erkenntnismöglichkeiten

BVerwG mit Anmerkung von

**Markus Winkler**

Voraussetzungen und Kosten rechtsträgerübergreifender Amtshilfe

BGH mit Anmerkung von

**Gottfried Schiemann**

Schadensersatzpflicht bei psychischer Gesundheitsbeeinträchtigung eines Beamten nach Polizeieinsatz





## Herausgeber

Professor Dr. Dr. Eric Hilgendorf, Würzburg  
Professor Dr. Matthias Jestaedt, Freiburg i.Br.  
Professor Dr. Herbert Roth, Regensburg  
Professor Dr. Astrid Stadler, Konstanz

Professor Dr. Bernhard Großfeld, Münster (bis 2000)  
Professor Dr. Christian Starck, Göttingen (bis 2006)  
Professor Dr. Dr. h.c. Rolf Stürner, Freiburg i.Br. (bis 2012)

## Redaktion

Martin Idler, Tübingen

Mohr Siebeck

2 74. Jahrgang  
18. Januar 2019

# JZ Juristen Zeitung

Inhalt

## Aufsätze

Professor Dr. Dr. h.c. **Holger Fleischer**, LL.M.  
Auf den Spuren des römischen Erbes im  
modernen Personengesellschaftsrecht:  
Ein historisch-vergleichender Streifzug 53

Professor Dr. **Markus Ogorek**, LL.M. (Berkeley)  
Gefahrenvorfeldbefugnisse 63

Professor Dr. **Arndt Teichmann**  
Streckenbindungsklauseln im Flugverkehr und  
AGB-Kontrolle 71

Professor Dr. **Martin Schwab**  
und **Markus Hawickenbrauck**, B.A.  
Die Ablehnung eines Richters wegen wissen-  
schaftlicher Stellungnahmen zu entscheidungs-  
relevanten Rechtsfragen 77

## Umschau

### Tagungsbericht

Terrorismusbekämpfung in Europa im Spannungsfeld  
zwischen Freiheit und Sicherheit – historische  
Erfahrungen und aktuelle Herausforderungen.  
Kosmos Workshop der Humboldt Universität zu Berlin  
vom 11.–13. Juli 2018  
**Sophie Straßer** 83

### Glückwünsche

Dieter Leipold zum 80. Geburtstag  
Professor Dr. **Alexander Bruns**, LL.M. (Duke Univ.) 85

**Günther Winkler** 90 Jahre

Professor Dr. **Ewald Wiederin** 85

## Literatur

Jannis Lennartz: Dogmatik als Methode  
Professor Dr. **Thomas M.J. Möllers** 86

## Entscheidungen

BVerfG, 23. 10. 2018 – 1 BvR 2523/13, 595/14  
mit Anmerkung von  
Dr. **Johannes Buchheim**, LL.M. (Yale)  
Gerichtliche Kontrolle von Verwaltungsentscheidungen  
und Grenzen fachwissenschaftlicher Erkenntnis-  
möglichkeiten 88

BVerwG, 27. 6. 2018 – 6 C 10.17  
mit Anmerkung von  
Professor Dr. **Markus Winkler**  
Voraussetzungen und Kosten rechtsträgerübergreifender  
Amtshilfe 96

BGH, 17. 4. 2018 – VI ZR 237/17  
mit Anmerkung von  
Professor Dr. **Gottfried Schiemann**  
Schadensersatzpflicht bei psychischer Gesundheits-  
beeinträchtigung eines Beamten nach Polizeieinsatz 101

## JZ Information

Aktuelles aus der Rechtsprechung/Aus dem Inhalt  
der nächsten Hefte 26\*  
Aus den Hochschulen 27\*  
Gesetzgebung 28\*  
Entscheidungen in Leitsätzen 29\*  
Neuerscheinungen 40\*  
Zeitschriftenübersicht 52\*  
Festschrift/Sammelwerke 56\*  
Impressum 58\*

# ZInsO

# 3

17. Januar 2019

22. Jahrgang

Seite 57 bis 124

Zeitschrift für das gesamte Insolvenz- und Sanierungsrecht

## In dieser Ausgabe:

### • ZInsO-Aufsätze

**20 Jahre Insolvenzordnung – Kein Grund zum Feiern (S. 57)**  
*von Richter am Bundesgerichtshof Professor Dr. Gerhard Pape, Göttingen/  
Karlsruhe*

**Staatliche Beihilfen im Spannungsfeld zwischen Sanierung und Wettbewerbs-  
verzerrung – Teil 2 (S. 63)**  
*von Rechtsanwalt Dr. iur. Friedrich L. Cranshaw, Mannheim/Mutterstadt*

### • ZInsO-Dokumentation

**Tagungsbericht „4. Osnabrücker Insolvenzrechtstag 2018“ am 26.10.2018 in  
Osnabrück (S. 80)**  
*von Rechtsanwältin und Notarin Maike Tallen, Meppen*

### • ZInsO-Rechtsprechungsreport

**Voraussetzung einer Vermögensbetreuungspflicht (S. 90)**  
*BGH, Beschl. v. 4. 12. 2018 – 2 StR 421/18*

**Verwirkung von Vergütungsansprüchen infolge strafbarer Untreue (S. 91)**  
*BGH, Beschl. v. 22. 11. 2018 – IX ZB 14/18*

**Verschulden an der Versäumung der Einspruchsfrist gegen einen Mahnbescheid (S. 94)**  
*BGH, Beschl. v. 22. 11. 2018 – IX ZA 14/18*

**Sekundäre Beweislast des Insolvenzverwalters zur Verwendung beigetriebener  
Erstattungsansprüche (S. 104)**  
*OLG Celle, Urt. v. 12. 12. 2018 – 9 U 74/17*

**Berechnung des Arbeitslosengeldes nach Entgeltfortzahlung bei unwiderrufflicher  
Freistellung (S. 106)**  
*BSG, Urt. v. 30. 8. 2018 – B 11 AL 15/17 R*

**Aufrechnung mit als Masseverbindlichkeiten entstandenen Steuerschulden nach Abschluss  
des Insolvenzverfahrens (S. 106)**  
*BFH, Urt. v. 28. 11. 2017 – VII R 1/16*

**Umsatzsteuer in der Insolvenz (S. 110)**  
*BFH, Beschl. v. 13. 11. 2018 – V B 60/18*

**Einkommensteuer als Masseverbindlichkeit nach Eröffnung der Insolvenz (S. 111)**  
*BFH, Beschl. v. 31. 10. 2018 – III B 77/18*



DB-Z325

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

Prof. Dr. Sebastian Mock

RA Dr. Patrick Mückl

Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser

RA Dr. Manfred Obermüller

Vors. RiOLG Dr. Dietmar Onusseit

RA Prof. Dr. Klaus Pannen

RiBGH Prof. Dr. Gerhard Pape

RA Dr. Christoph Poertzgen

RA Stephan Ries

Prof. Dr. Thomas Rönnau

Prof. Dr. Jessica Schmidt

RiBGH a.D. Prof. Dr. Lutz Strohn

RiBGH a.D. Gerhard Vill

OSTa Raimund Weyand

### Schriftleiter:

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer

## Inhaltsverzeichnis

### ZInsO-Aktuell

### ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 3/2019

### ZInsO-Aufsätze

<b>20 Jahre Insolvenzordnung – Kein Grund zum Feiern</b> <i>von Richter am Bundesgerichtshof Professor Dr. Gerhard Pape, Göttingen/Karlsruhe</i> .....	57
<b>Staatliche Beihilfen im Spannungsfeld zwischen Sanierung und Wettbewerbsverzerrung – Teil 2</b> <i>von Rechtsanwalt Dr. iur. Friedrich L. Cranshaw, Mannheim/Mutterstadt</i> .....	63

### ZInsO-Dokumentation

<b>Tagungsbericht „4. Osnabrücker Insolvenzrechtstag 2018“ am 26.10.2018 in Osnabrück</b> <i>von Rechtsanwältin und Notarin Maïke Tallen, Meppen</i> .....	80
---	----

### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts .....	88
--	----

Diese Ausgabe enthält Rezensionen zu folgendem Titel:  
*Mathias Habersack/Hartmut Wicke (Hrsg.), Umwandlungsgesetz (UmwG) - Kommentar*



### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### Entscheidungsreport

• <b>Insolvenzrecht</b>	
<b>Voraussetzung einer Vermögensbetreuungspflicht</b> <i>BGH, Beschl. v. 4. 12. 2018 – 2 StR 421/18</i> .....	90
<b>Verwirkung von Vergütungsansprüchen infolge strafbarer Untreue</b> <i>BGH, Beschl. v. 22. 11. 2018 – IX ZB 14/18</i> .....	91
<b>Verschulden an der Versäumung der Einspruchsfrist gegen einen Mahnbescheid</b> <i>BGH, Beschl. v. 22. 11. 2018 – IX ZA 14/18</i> .....	94
<b>Gläubigerbenachteiligung; Behandlung von unbeglichenen Masseverbindlichkeiten in einem später folgenden zweiten Insolvenzverfahren</b> <i>KG, Urt. v. 14. 9. 2018 – 14 U 34/18</i> .....	95
<b>Pfändbarkeit von Ausschüttungsansprüchen auf Tantiemen</b> <i>OLG München, Urt. v. 14. 11. 2018 – 20 U 1782/18</i> .....	100
<b>Unzulässiger Druckantrag, Kostenfolge</b> <i>AG Köln, Beschl. v. 18. 11. 2017 – 72 IN 171/17</i> .....	101
• <b>Insolvenzkapitalmarktrecht</b>	
<b>Sekundäre Beweislast des Insolvenzverwalters zur Verwendung beigetriebener Erstattungsansprüche</b> <i>OLG Celle, Urt. v. 12. 12. 2018 – 9 U 74/17</i> .....	104
<b>Bindende Verweisung an eine Kammer für Handelssachen</b> <i>LG Nürnberg-Fürth, Beschl. v. 14. 12. 2018 – 4 O 1986/18</i> .....	105
• <b>Arbeits- und Sozialrecht</b>	
<b>Berechnung des Arbeitslosengeldes nach Entgeltfortzahlung bei unwiderruflicher Freistellung</b> <i>BSG, Urt. v. 30. 8. 2018 – B 11 AL 15/17 R</i> .....	106

• **Insolvenzsteuerrecht**

<b>Aufrechnung mit als Masseverbindlichkeiten entstandenen Steuerschulden nach Abschluss des Insolvenzverfahrens</b> <i>BFH, Urt. v. 28. 11. 2017 – VII R 1/16</i> .....	106
<b>Umsatzsteuer in der Insolvenz</b> <i>BFH, Beschl. v. 13. 11. 2018 – VB 60/18</i> .....	110
<b>Einkommensteuer als Masseverbindlichkeit nach Eröffnung der Insolvenz</b> <i>BFH, Beschl. v. 31. 10. 2018 – III B 77/18</i> .....	111
<b>Haftung eines ehemaligen Geschäftsführers für Lohnsteuer</b> <i>FG Köln, Urt. v. 24. 10. 2017 – 8 K 1829/15</i> .....	113
<b>Anforderungen an eine Rechnung gem. § 14c UStG; unberechtigter Steuerausweis</b> <i>FG Baden-Württemberg, Urt. v. 11. 12. 2017 – 9 K 2646/16</i> .....	116
<b>Insolvenzverwaltervergütung im Regelinsolvenzverfahren einer natürlichen Person ist weder Betriebsausgabe noch außergewöhnliche Belastung</b> <i>FG Münster, Urt. v. 4. 9. 2018 – 11 K 1108/17 E</i> .....	120
<i>m. Anm. Arend/Tenbergen</i>	

Mit dieser Ausgabe verteilen wir eine Beilage der Handelsblatt Fachmedien GmbH.

Wir bitten um freundliche Beachtung.

## HERAUSGEBER

### Herausgeber:

Prof. Dr. Christian Berger • RA Dr. Susanne Berner • Michael Bretz • RA Dr. Christian Brünkman • 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 Horsikotte • 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 Marotke • 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 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.wolterskluwer-online.de/insolvenzrecht>

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: Rechtsanwältin 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

Jahresabonnement: € 719,00

Preis für das Einzelheft: € 28,00

Kündigungsfrist:

6 Wochen zum Ende des Bezugsjahres

Herstellung: Williams Lea & Tag GmbH, München

ISSN 1615-8032

## 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

- 1 **Professor Dr. Malte Stieper**  
Urheberrecht in der Cloud  
Handlungsoptionen zwischen Ausschließlichkeitsrecht und gesetzlicher Vergütung vor dem Hintergrund der europäischen Rechtsentwicklung
- 8 **Dr. Kristina Hopf**  
Die Entwicklung des Jugendmedienschutzes 2017/2018
- 21 **Julia Wildgans**  
Zuckerbrot oder Peitsche? – Ein Plädoyer für Open Access im juristischen Publikationswesen
- 29 **Christina-Maria Leeb und Dr. Marc Maisch**  
Social-Media-Stars und -Sternchen im rechtsfreien Raum? Aspekte eines »Influencer-Rechts«
- 40 **Dr. Harald Frey, LL.M.**  
Grundsätze und Fortentwicklung des europäischen Haftungssystems für Host-Provider – zugleich Anmerkung zu BGH, Beschluss vom 13.9.2018 – I ZR 140/15 (ZUM-RD 2018, 665)
- 48 **Nathaly Zenk und Dr. Danielle Maaß**  
»200 Jahre Verfassungsstaat – 100 Jahre Freistaat Bayern«  
Tagungsbericht über das BLM-Symposium Medienrecht 2018 in München
- 56 **EuGH, Urteil vom 13.11.2018 – C-310/17 – Levola Hengelo BV/Smilde Foods BV**  
Kein Urheberrechtsschutz für Geschmack eines Lebensmittels
- 60 **BVerfG, Beschluss vom 30.9.2018 – 1 BvR 1783/17**  
Anhörung der Gegenseite vor Erlass einer einstweiligen Verfügung im Presse- und Äußerungsrecht  
mit Anmerkung Dr. Nikolas Smirra, LL.M.
- 65 **LG Berlin, Urteil vom 28.8.2018 – 27 O 12/17**  
Haftung einer Online-Enzyklopädie als Störer für rechtswidrige Beiträge  
mit Anmerkung Professor Dr. Christian Gomille
- 71 **LG Frankfurt am Main, Beschluss vom 16.5.2018 – 2-03 O 270/17**  
Kerngleicher Verstoß gegen Untersagung der Veröffentlichung eines Bildnisses
- 74 **LG Lübeck, Urteil vom 13.6.2018 – 9 O 59/17**  
Prüfpflichten des Betreibers eines Bewertungsportals nach Hinweis des Bewerteten  
mit Anmerkung David Geßner, LL.M.
- 81 **ArbG Düsseldorf, Urteil vom 24.8.2018 – 4 Ca 3038/18**  
Verwertung von Informationen eines angestellten Redakteurs für einen anderen Verlag  
mit Anmerkung Stephan Sura

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 Niederal, Dr. Pascal Oberndörfer

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, 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

63. Jahrgang · Heft 1/2019

ISSN 0177-6762

um

INSTITUT FÜR URHEBER-  
UND MEDIENRECHT

## Inhaltsverzeichnis

### Aufsätze



**Professor Dr. Malte Stieper**

Urheberrecht in der Cloud  
Handlungsoptionen zwischen Ausschließlichkeitsrecht und gesetzlicher Vergütung vor dem Hintergrund der europäischen Rechtsentwicklung ..... 1-7

**Dr. Kristina Hopf**

Die Entwicklung des Jugendmedienschutzes 2017/2018 ..... 8-21

**Julia Wildgans**

Zuckerbrot oder Peitsche? – Ein Plädoyer für Open Access im juristischen Publikationswesen ..... 21-28

**Christina-Maria Leeb und Dr. Marc Maisch**

Social-Media-Stars und -Sternchen im rechtsfreien Raum?  
Aspekte eines »Influencer-Rechts« ..... 29-40

**Dr. Harald Frey, LL.M.**

Grundsätze und Fortentwicklung des europäischen Haftungssystems für Host-Provider  
Zugleich Anmerkung zu BGH, Beschluss vom 13.9.2018 – I ZR 140/15 (ZUM-RD 2018, 665) ..... 40-48

**Nathaly Zenke und Dr. Danielle Maaß**

»200 Jahre Verfassungsstaat – 100 Jahre Freistaat Bayern«  
Tagungsbericht über das BLM-Symposium Medienrecht 2018 in München ..... 48-55

**Dr. Nikolas Smirra, LL.M.**

Prozessuale Waffengleichheit im einstweiligen Verfügungsverfahren in presse- und äußerungsrechtlichen  
Angelegenheiten – Anmerkung zu BVerfG, Beschluss vom 30.9.2018 – 1 BvR 1783/17 (ZUM 2019, 60) ..... 63-65

**Professor Dr. Christian Gomille**

Negatorische Haftung der Wikipedia-Betreiberin  
Anmerkung zu LG Berlin, Urteil vom 28.8.2018 – 27 O 12/17 (ZUM 2019, 65) ..... 69-71

**David Geßner, LL.M.**

Persönlichkeitsrechtsverletzung durch negative 1-Sterne-Bewertung  
Anmerkung zu LG Lübeck, Urteil vom 13.6.2018 – 9 O 59/17 (ZUM 2019, 74) ..... 79-81

**Stephan Sura**

Zulässigkeit einer Abmahnung wegen nicht genehmigter Fremdveröffentlichung eines Redakteurs  
Anmerkung zu ArbG Düsseldorf, Urteil vom 24.8.2018 – 4 Ca 3038/18 (ZUM 2019, 81) ..... 86-88

## Rechtsprechung

<b>Kein Urheberrechtsschutz für Geschmack eines Lebensmittels</b> EuGH, Urteil vom 13.11.2018 – C-310/17 – Levola Hengelo BV/Smilde Foods BV .....	56–60
<b>Anhörung der Gegenseite vor Erlass einer einstweiligen Verfügung im Presse- und Äußerungsrecht</b> BVerfG, Beschluss vom 30.9.2018 – 1 BvR 1783/17 .....	60–63
<b>Haftung einer Online-Enzyklopädie als Störer für rechtswidrige Beiträge</b> LG Berlin, Urteil vom 28.8.2018 – 27 O 12/17 .....	65–68
<b>Kerngleicher Verstoß gegen Untersagung der Veröffentlichung eines Bildnisses</b> LG Frankfurt am Main, Beschluss vom 16.5.2018 – 2-03 O 270/17 – nicht rechtskräftig .....	71–74
<b>Prüfpflichten des Betreibers eines Bewertungsportals nach Hinweis des Bewerteten</b> LG Lübeck, Urteil vom 13.6.2018 – 9 O 59/17 .....	74–79
<b>Verwertung von Informationen eines angestellten Redakteurs für einen anderen Verlag</b> ArbG Düsseldorf, Urteil vom 24.8.2018 – 4 Ca 3038/18 – nicht rechtskräftig .....	81–86

### 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 2019

Miniabo (4 Ausgaben) € 69,00 inkl. Vertriebskosten und Porto;  
Jahresabonnement € 385,00 zzgl. Vertriebskostenanteil € 24,00 plus Direktbeord-  
rungsgebühr Inland € 5,80 p.a.  
Jahresabonnement für ZUM und ZUM-RD im Kombinationsangebot € 535,00 zzgl.  
Vertriebskostenanteil € 48,00 plus Direktbeordrungsgebühr Inland € 11,60 p.a.  
Einzelpreis: € 40,00

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 51 BAD

### Druck und Verlag

Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG, Waldseestraße 3–5, 76530 Baden-  
Baden, Telefon: (0 72 21) 21 04-0, Telefax: (0 72 21) 21 04 27  
E-Mail: [nomos@nomos.de](mailto:nomos@nomos.de)

### Anzeigen

Sales friendly Verlagsdienstleistungen, 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

# Betriebs Berater

BB

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-ZM

3 | 2019

Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Datenschutz ... MwSt-Reform ... GrSt ... Enforcement ... Recht ...

14.1.2019 | 74. Jg.  
Seiten 65–128

## DIE ERSTE SEITE

Dipl.-Kfm. **Dr. Stephan Schnorberger**, M.A., StB  
Steuerplanung und Steuerpolitik im Post-BEPS-Steuerwettbewerb

## WIRTSCHAFTSRECHT

**Prof. Dr. Friedrich Graf von Westphalen**, RA  
Ersetzung einer missbräuchlichen Klausel durch dispositives nationales Recht? –  
Spannungsverhältnis zwischen EuGH- und BGH-Judikatur | 67

**Dr. Klaus von der Linden**, RA  
Hauptversammlungen – neue Herausforderungen durch die DSGVO | 75



## STEUERRECHT

Dipl.-Finw. (FH) **Dr. Carsten Höink**, RA/StB  
Quick fixes – die größte Mehrwertsteuer-Reform seit 25 Jahren –  
Sofortmaßnahmen für eine zukunftsfähige europäische Mehrwertsteuer doch nur Flickwerk!? (Teil II) | 87

**Prof. Dr. Dirk Löhr**  
Grundsteuerreform: Abschaffung der Umlagefähigkeit? | 91

## BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

**Olaf Haegler**, CPA, und **Dr. Rüdiger Schmidt**, CFA  
Enforcement-Prüfungsschwerpunkte 2019 | 107

## ARBEITSRECHT

**Dr. Sarah Reinhardt-Kasperek**, RAin/FAinArbR, und **Florian Denninger**, RA  
Kein Lohn für geleistete Überstunden? – Ein ausgewählter Rechtsprechungsüberblick mit  
Hinweisen für die Praxis | 116



## Wirtschaftsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BGH:** Keine Differenzhaftung bei der Verschmelzung unter Beteiligung von Gesellschaften mit beschränkter Haftung gegen Kapitalerhöhung (6.11.2018 – II ZR 199/17)

**BAG:** Keine Haftung des Insolvenzverwalters für Urlaubsabgeltungsansprüche nach verhängter Urlaubssperre (6.9.2018 – 6 AZR 367/17)

**BGH:** Verwendung einer bekannten Marke in der Domainbezeichnung eines Wiederverkäufers – „keine-vorwerk-vertretung“ (28.6.2018 – I ZR 236/16)

**Hans. OLG Hamburg:** Vorauszahlungen auf das debitorisch geführte Kontokorrentkonto einer insolvenzreifen GmbH & Co. KG – keine Masseschmälerung im Einzelfall (9.11.2018 – 11 U 136/17)

**OLG Braunschweig:** Teilweise öffentliche Bekanntmachung einer Musterfeststellungsklage (23.11.2018 – 4 MK 1/18)

**LG Stuttgart:** Zur sekundären Darlegungslast des (mutmaßlich) Kartellgeschädigten beim passing-on-Einwand (14.12.2018 – 30 O 26/17)

#### Gesetzgebung

**EU-Kommission:** Konsultation zu ethischen Leitlinien für KI

### Aufsätze

Prof. Dr. Friedrich Graf von Westphalen, RA

#### Ersetzung einer missbräuchlichen Klausel durch dispositives nationales Recht? – Spannungsverhältnis zwischen EuGH- und BGH-Judikatur

Neue Urteile des EuGH zu Art. 6 Abs. 1 der Richtlinie 93/13/EWG zu missbräuchlichen Klauseln in Verbraucherverträgen legen die Frage nahe, ob denn nicht weite Teile der BGH-Judikatur zur Anwendung dispositiven Rechts anstelle der unwirksamen Klausel (§ 306 Abs. 2 BGB) sowie die Berücksichtigung der Grundsätze der ergänzenden Vertragsauslegung in diesen Fällen (§ 306 Abs. 2 BGB in Verbindung mit den §§ 133, 157 BGB) unionsrechtlich nicht mehr zu halten sind. Zwar hat der BGH in seiner Grundsatzentscheidung vom 6.4.2016 – VIII ZR 79/15, NJW 2017, 320 (bereits BGH, 23.1.2013 – VIII ZR 80/12, NJW 2013, 991) eine andere Sicht vertreten. Dies ist jedoch in Frage zu stellen.

#### Datenschutz

Dr. Klaus von der Linden, RA

#### Hauptversammlungen – neue Herausforderungen durch die DSGVO

Bei der Vorbereitung und Durchführung von Hauptversammlungen sind unzählige Formalien zu beachten. Eine weitere ist jüngst hinzugekommen: Die Aktiengesellschaften müssen darüber belehren, dass sie personenbezogene Daten erheben. Der Beitrag gibt einen Überblick über Form, Modalitäten und Inhalte der Pflichtbelehrung, unterbreitet einen Formulierungsvorschlag und nimmt auch die Sanktionen und Risiken unterlassener oder fehlerhafter Belehrungen in den Blick.

### Entscheidungen

**BGH:** Verjährungsbeginn bei vertraglichem Recht eines Anlegers auf Widerruf seiner Beitrittserklärung zu einer Fondsgesellschaft (8.11.2018 – III ZR 628/16 – dazu BB-Kommentar von Dr. Michael Zoller, RA/FAStR)

**KG Berlin:** Löschung eines GmbH-Geschäftsführers im Handelsregister infolge Verurteilung (17.7.2018 – 22 W 34/18 – dazu BB-Kommentar von Karsten Haase, RA/FAArbR)

## Steuerrecht

65

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BFH:** Betrieb eines Blockheizkraftwerks – Wohnungseigentümergeinschaft als gewerbliche Mitunternehmerschaft (20.9.2018 – IV R 6/16)

**BFH:** Generationen- und betriebsübergreifende Totalgewinnprognose bei Übertragung eines Landwirtschaftsbetriebs (Pferdepen-sion) unter Nießbrauchsvorbehalt (23.10.2018 – VI R 5/17)

**BFH:** Maßgeblicher Zeitpunkt für den Ausschluss des Verlustabzugs nach § 8 Abs. 4 KStG 2002 a. F. – Zulässigkeit der Klage gegen einen Folgebescheid (27.6.2018 – I R 13/16)

#### Verwaltung

**BMF:** Anwendung des ermäßigten Steuersatzes auf von Mietwagenunternehmen durchgeführte Krankenfahrten (Abschn. 12.13 Abs. 8 S. 4 UStAE) (2.1.2019 – III C 2 – S 7244/07/10007)

**BMF:** Billigkeitsmaßnahmen für Investorserträge aus bestands-geschützten Alt-Anteilen an Madoff-Fonds (20.12.2018 – IV C 1 – S 1980-1/18/10009)

### Aufsätze

#### MwSt-Reform

Dipl.-Finw. (FH) Dr. Carsten Höink, RA/StB

87

#### Quick fixes – die größte Mehrwertsteuer-Reform seit 25 Jahren – Sofortmaßnahmen für eine zukunfts-fähige europäische Mehrwertsteuer doch nur Flickwerk!? (Teil II)

Im Anschluss an Teil I der Darstellung der Quick fixes (BB 2019, 23) wird im zweiten Teil verdeutlicht, dass die USt-IdNr. im Rahmen der MwSt-Reform zum materiellen Tatbestandsmerkmal erhoben worden ist. Außerdem wird für besonders vom Missbrauch betroffene Mitgliedstaaten befristet eine Steuerschuldumkehr im Form des Reverse-Charge-Verfahrens innerhalb eines bestimmten Schwellen-werts gestattet. Zudem wird die Möglichkeit der Anwendung des ermäßigten Steuersatzes auf „digitale Medien“ (elektronische Pu-blikationen) eröffnet. Hingewiesen wird auch auf die am 2.10.2018 vom ECOFIN verabschiedete förmlich erlassene Verordnung zur Än-derung der Verordnungen (EU) Nr. 904/2010 und EU 2017/ 2454 zur Stärkung der Zusammenarbeit der Verwaltungsbehörden auf dem Gebiet der Mehrwertsteuer. Die Quick fixes sollten als Vorbo-ten der bevorstehenden Änderungen zum „endgültigen System“ verstanden werden.

67

75

#### GrSt

Prof. Dr. Dirk Lühr

91

#### Grundsteuerreform: Abschaffung der Umlagefähigkeit?

Im Rahmen der aktuellen Diskussion über eine Reform der Grund-steuer ist auch die Diskussion über Abschaffung der Umlagefä-higkeit der Grundsteuer auf die Mieter neu entbrannt. Vorliegend wird aus mietrechtlicher, steuersystematischer und wirtschaftlicher Per-spektive diskutiert, inwieweit eine etwaige Abschaffung der Umla-gefähigkeit mit den verschiedenen Reformvarianten vereinbar ist.

### Entscheidungen

79

**FG Düsseldorf:** Rückzahlung von Nennkapital als nicht steuerbare Einnahmen (24.8.2018 – 14 K 564/16 E – dazu BB-Kommentar von Michael Frey, StB)

97

84

**BFH:** Rückgängigmachung eines Erwerbsvorgangs (19.9.2018 – II R 10/16)

101

**BFH:** Zur Erkennbarkeit von Teilen und Zubehör (23.10.2018 – VII R 19/17)

103

## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

#### Rechnungslegung

**IRC:** Fachpapier zur ausgewogenen Berichterstattung integrierter Berichte

**DRSC:** Bericht über die 71. Sitzung des IFRS-FA am 17.12.2018 in Berlin

**DRSC:** Mitschnitt der 72. Sitzung des IFRS-FA am 7./8.1.2019 in Berlin

**DRSC:** Quartalsbericht Q4/2018

#### Wirtschaftsprüfung

**IDW:** Weitere ISA E-DE – Entwürfe mit Modifikationen zu nationalen Besonderheiten

**IDW:** Stellungnahme zum IASB DP „Financial Instruments with Characteristics of Equity“

**IDW:** Formulierungsempfehlungen für Bestätigungsvermerke bei Vereinen

**IDW:** Anpassung von KHFA-Verlautbarungen an den IDW PS 400 n. F.

**WPK:** Stellungnahme zum ARUG II-RefE

**WPK:** Herbstsitzung des Beirats

**WPK:** Anhörung der Mitglieder zur Änderung der WPK-Satzung.

**WPK:** „Mitglieder fragen – WPK antwortet“ und neue Feedback-Funktionen im Internet

**WPK:** Zusendung der Nachweise für spezielle Fortbildung als Prüfer für Qualitätskontrolle und für Tätigkeit im Bereich der Abschlussprüfung

**WPK:** Spezielle Aus- und Fortbildung der Prüfer für Qualitätskontrolle 2019

**WPK:** Klausurthemen des Prüfungstermins II/2018 zum WP-Examen

### Aufsatz

#### Enforcement

**Olaf Haegler, CPA, und Dr. Rüdiger Schmidt, CFA**

#### Enforcement-Prüfungsschwerpunkte 2019

Bei ihrer Prüfung der Abschlüsse für das Geschäftsjahr 2018 wird die Deutsche Prüfstelle für Rechnungslegung (DPR) auf die von der European Securities and Markets Authority (ESMA) vorgegebenen gemeinsamen europäischen Prüfungsschwerpunkte sowie auf die eigenständig gewählten Aspekte fokussieren. Die ESMA-Schwerpunkte beziehen sich auf spezifische Aspekte aus der Anwendung des IFRS 15 „Erlöse aus Verträgen mit Kunden“ und IFRS 9 „Finanzinstrumente“ sowie Angaben zu den erwarteten Auswirkungen der Einführung des IFRS 16 „Leasingverhältnisse“. Ergänzt werden diese durch die DPR-Schwerpunkte Konzernlageberichterstattung und Segmentberichterstattung. Der Beitrag gibt einen Überblick über die Prüfungsschwerpunkte, stellt die damit verbundenen Risiken für die Rechnungslegung dar und zeigt Möglichkeiten zum Umgang damit auf.

### Entscheidung

**FG Münster:** Passivierungsgebot bei auch aus sonstigem freien Vermögen zu befriedigender Rangrücktrittsverbindlichkeit

(13.9.2018 – 10 K 504/15 K, G, F – dazu BB-Kommentar von

**Dr. Michael Seppelt, RA/FAStR/FAHaGesR/StB/FBISrR)**

### Neuerscheinung Buch

**Rammert/Hommel/Wüstemann, Konzernbilanzierung case by case**

Lösungen nach HGB und IFRS

6. Auflage 2018, 386 Seiten, Kt., € 38,90

ISBN: 978-3-8005-0018-5 / Infos unter: [www.shop.ruw.de](http://www.shop.ruw.de)

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BAG:** § 12a Abs. 1 S. 1 ArbGG verdrängt § 288 Abs. 5 S. 1 BGB (25.9.2018 – 8 AZR 26/18)

**BAG:** Ausschluss von Rückgewähransprüchen von Gruppenunterstützungskassen 16.10.2018 – 3 AZR 402/16)

**BAG:** Zulässigkeit einer Streikbruchprämie (14.8.2018 – 1 AZR 287/17)

**BAG:** Voraussetzungen für betriebliche Übung bei Entgelterhöhungen (19.9.2018 – 5 AZR 439/17)

**BAG:** Berücksichtigung von Berufserfahrung bei Stufenzuordnung im öffentlichen Dienst (6.9.2018 – 6 AZR 836/16)

**BAG:** Verschieben des Beendigungszeitpunkts eines Arbeitsverhältnisses nach Erreichen der Regelaltersgrenze (19.12.2018 – 7 AZR 70/17)

### Aufsatz

**Dr. Sarah Reinhardt-Kasperek, RAin/FAinArbR, und Florian Denninger, RA**

#### Kein Lohn für geleistete Überstunden? – Ein ausgewählter Rechtsprechungsüberblick mit Hinweisen für die Praxis

Überstunden sind in der betrieblichen Praxis mittlerweile Alltag, insbesondere bedingt durch die schnelllebige Arbeitswelt, die geprägt ist von auch kurzfristigen Nachfragen von Kunden. Planbar ist die regelmäßige Arbeitszeit daher schon längst nicht mehr. In der Praxis stellt sich für Arbeitgeber daher die Frage, wie einerseits eine wirksame Regelung möglich ist, wonach geleistete Überstunden mit dem monatlichen Grundgehalt abgegolten sind und andererseits, ob eine Unwirksamkeit einer solchen Regelung zur Folge hat, dass ein Arbeitnehmer eine gesonderte Vergütung für geleistete Überstunden verlangen kann. Dieser Beitrag gibt anhand von ausgewählten BAG-Entscheidungen einen Überblick darüber, wie die Rechtsprechung sogenannte „Überstundenabgeltungsklauseln“ in Arbeitsverträgen bisher bewertet hat, inwiefern dies für einen Vergütungsanspruch wegen Überstunden relevant ist und welche Punkte man in der Praxis beachten sollte.

### Entscheidung

**LAG Berlin-Brandenburg:** Heilung von Fehlern bei der Unterrichtung beim Betriebsübergang

(13.9.2018 – 21 Sa 391/18 – dazu BB-Kommentar von

**Prof. Dr. Sabine Otte-Gräbener, LL.M.)**

### Neuerscheinung Buch

**Lukas/Dahl, Mitbestimmung in sozialen Angelegenheiten**

**Band 2, Gesundheitsschutz**

2018, 312 Seiten, Geb., € 149,-

ISBN: 978-3-8005-3291-9 / Infos unter: [www.shop.ruw.de](http://www.shop.ruw.de)

### Die Erste Seite

Dipl.-Kfm. **Dr. Stephan Schnorberger, M.A., StB**

**Steuerplanung und Steuerpolitik im Post-BEPS-Steuerwettbewerb**

**Impressum/Vorschau**

VIII

115

105

107

112

116

120

*Herausgeber:*

RA Dr. Bruno M. Kübler,  
Köln/Dresden/München  
(Geschäftsführender Herausgeber)

Prof. Dr. Reinhard Bork, Hamburg

Prof. Dr. Wolfgang Lücke, Leipzig

Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Hanns Prütting,  
Köln

Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt,  
Hamburg

*Carsten Herresthal*

Rechtsfolgen des Widerrufs von Kfz-Finanzierungen

S. 49

*Frank Frind*

Regelung des „präsumtiven“ Gläubigerausschusses de lege ferenda als „Evaluationslösung“?

S. 61

*EuGH, 6. 11. 2018*

Vererbbarkeit des Urlaubsabgeltungsanspruchs

S. 89

*BGH, 22. 11. 2018*

Verwirkung des Anspruchs auf Insolvenzverwaltervergütung bei strafbarer Untreue zum Nachteil der Masse

S. 82

*BGH, 30. 8. 2018*

Kein Ausschluss des Widerrufsrechts bei Werkvertrag im Fernabsatz

S. 79

*BFH, 23. 10. 2018*

Keine Erfassung von Einkommensteuerschulden als (ehemalige) Masseverbindlichkeiten durch Insolvenzplan

S. 85

*OLG Hamburg, 21. 12. 2018*

Keine Erstattung von Ausschüttungen durch Kommanditisten bei zur Gläubigerbefriedigung ausreichender Insolvenzmasse

S. 70



Mit EWIR 1/2019

40. Jahrgang  
Heft 2  
11. Januar 2019

*Herausgeber:*

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

*Herausgeberbeirat:*

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

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

**Inhaltsverzeichnis**

**ZIP-aktuell**

EuGH GA zur Einbindung des Like-Buttons von Facebook .....	A 3	Nr. 7
BGH: Insolvenzschnldner kein Rechtsvorgänger des beklagten Insolvenzverwalters .....	A 3	Nr. 8
BGH: Keine Differenzhaftung der Gesellschafter bei Verschmelzung zweier GmbH .....	A 3	Nr. 9
BGH: Einbau und Wartung von Rauchwarnmeldern durch WEG .....	A 4	Nr. 10
BAG zu Mehrarbeitszuschlägen bei Teilzeitarbeit .....	A 4	Nr. 11
BMAS: Umsetzung der Vorgaben des BVerfG zum Tarifeinheits- gesetz .....	A 4	Nr. 12
Personalia .....	A 4	Nr. 13

**Aufsätze**

<i>Carsten Herresthal, Regensburg</i>	Rechtsfolgen des Widerrufs von Kfz-Finanzierungen .....	49
<i>Frank Frind, Hamburg</i>	Regelung des „präsumtiven“ Gläubigerausschusses de lege ferenda als „Evaluationslösung“? .....	61

**Rechtsprechung**

**Bank- und Kreditsicherungsrecht**

OLG Hamm	30. 5. 2018 – 12 U 95/16	Kein Schadensersatz für Verluste im Forex-Handel .....	65
----------	--------------------------	--	----

### Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

OLG Hamburg	21. 12. 2018 – 11 U 106/17	Keine Erstattung von Ausschüttungen durch Kommanditisten bei zur Gläubigerbefriedigung ausreichender Insolvenzmasse .....	70
KG	17. 7. 2018 – 22 W 34/18	Löschung eines GmbH-Geschäftsführers im Handelsregister wegen erst nach seiner Bestellung erlassenen Strafbefehl .....	71
OLG München	16. 7. 2018 – 34 AR 11/18	Gerichtsstand des Erfüllungsorts am Sitz der GmbH für Anspruch gegen Geschäftsführer aus § 64 Satz 1 GmbHG .....	73
OLG Stuttgart	6. 6. 2018 – 3 U 195/17	Reduzierung des Auseinandersetzungsguthabens eines nach Kündigung noch nicht aus Genossenschaft ausgeschiedenen Genossen durch Einführung eines Mindestkapitals per Satzungsänderung .....	74

### Vertrags- und Haftungsrecht

BGH	30. 8. 2018 – VII ZR 243/17	Kein Ausschluss des Widerrufsrechts bei Werkvertrag im Fernabsatz („Senkrechtlift“) .....	79
OLG Dresden	11. 5. 2018 – 8 U 1618/17	Zur Fehlerhaftigkeit des Emissionsprospekts für Orderschuldverschreibungen ohne Hinweis auf Änderung der Geschäftsausrichtung der Emissionsgesellschaft (LS) .....	81

### Insolvenz- und Sanierungsrecht

BGH	22. 11. 2018 – IX ZB 14/18	Verwirkung des Anspruchs auf Insolvenzverwaltervergütung bei strafbarer Untreue zum Nachteil der Masse .....	82
BFH	23. 10. 2018 – VII R 13/17 +	Keine Erfassung von Einkommensteuerschulden als (ehemalige) Masseverbindlichkeiten durch Insolvenzplan .....	85
OLG Düsseldorf	9. 7. 2018 – I-12 U 20/17	Urteilsverkündung trotz Unterbrechung des Anfechtungsprozesses durch Insolvenzeröffnung nach Schluss der mündlichen Verhandlung .....	87

### Arbeits- und Sozialrecht

EuGH	6. 11. 2018 – verb. Rs C-569/16, C-570/16	Vererbbarkeit des Urlaubsabgeltungsanspruchs („Bauer“) .....	89
------	---	--	----

### Verfahrens- und Vollstreckungsrecht

BGH	5. 12. 2018 – IX ZA 16/17	Keine weiterreichende Begründung der Ablehnung der Prozesskostenhilfe im Verfahren der Anhörungsrüge .....	96
-----	---------------------------	--	----

# DER BETRIEB

# 1-2

Seite 1 – 76  
11. Januar 2019  
72. Jahrgang



D3-Z12

## Herausgeber

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

## Betriebswirtschaft

Stefan Bischof/Robert Link/Alexander Staß  
DPR-Prüfungsschwerpunkte 2019

Betriebliche Altersversorgung im Jahresabschluss – Update – Bewertungsannahmen zum 31.12.2018 (G. Thurnes/C. Rasch/B. Ricken)

## Steuerrecht

Guido Förster/Frank Hechtner

Neue gesetzliche Rahmenbedingungen im Sanierungssteuerrecht

Jörg Scharrer/Anja-Maria Schreiber

USt-Sofortmaßnahmen – Quick Fixes oder Big Fails?

Steuervergünstigungen bei Umstrukturierungen im Konzern nach § 6a GrEStG sind keine (verbotene) staatliche Beihilfe (A. Fertig)

Anwendung der Sanierungsklausel nach § 8c Abs. 1a KStG (OFD)

Insolvenzplanverfahren (BFH)

## Wirtschaftsrecht

Axel v. Werder

Zum Reformentwurf des Deutschen Corporate Governance Kodex

Hartwin Bungert/Till Wansleben

Die grenzüberschreitende Verschmelzung auf Personengesellschaften ist Wirklichkeit

Kauf von Gesellschaftsanteilen: Gewährleistung und Störung der Geschäftsgrundlage (A. Görner)

Fehlerhafte Gesellschaftsbeteiligung infolge Aufklärungspflichtverletzung: Kündigungsrecht auch bei Verjährung des Schadensersatzanspruchs (BGH)

## Arbeitsrecht

Bernd Schiefer

Rechtsprechungsübersicht zum Individualarbeitsrecht

Vorbeschäftigungsverbot: Fünf Jahre sind nicht „sehr lange“ (S. Schröder)

CGZP: Rechtmäßigkeit der Nachforderungen der DRV (A. Bissels/K. Falter)

Tarifvertragliche Bezugnahmen auf Branchentarifvertrag erfassen keine (spezielleren) Haustarifverträge (T. Hey/A.-K. Wypych)

## Magazin

### Gastkommentar

Thomas Wachter  
Entwurf der ErbStR 2019

### Interview

Frank Weberndörfer  
EuGH rüttelt an Grundsätzen des deutschen Urlaubsrechts



Im Abonnement enthalten:

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

**Owlit**  
Suchen. Finden. Wissen.

**Handelsblatt  
FACHMEDIEN**

# Inhalt

## MAGAZIN

<b>Gastkommentar</b> <i>Thomas Wachter</i>	<b>M4</b>
<b>Aktuelle Rechtsprechung</b>	<b>M6</b>
<b>Anhängige Verfahren</b>	<b>M8</b>
<b>Kurzbeiträge</b>	<b>M9</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>Frank Weberndörfer</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

IFRS/Rechnungslegung  
**DPR-Prüfungsschwerpunkte 2019**  
*WP/StB Dr. Stefan Bischof, Stuttgart / WP Dr. Robert Link, Berlin / WP/StB Alexander Staß, Stuttgart*  
DB1291771 (Kurzfassung vgl. S. M9) S. 1

### KOMPAKT

Handelsbilanzrecht/IFRS/Rechnungslegung  
**Betriebliche Altersversorgung im Jahresabschluss - Update - Bewertungsannahmen zum 31.12.2018**  
*Dr. Georg Thurnes / Dr. Christian Rasch, beide München / Björn Ricken, Mülheim an der Ruhr*  
DB1291839 S. 8

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Gewinnermittlung  
**Neue gesetzliche Rahmenbedingungen im Sanierungssteuerrecht**  
*StB Prof. Dr. Guido Förster, Düsseldorf / Prof. Dr. Frank Hechtner, Kaiserslautern*  
DB1290646 (Kurzfassung vgl. S. M10) S. 10

Umsatzsteuer  
**USt-Sofortmaßnahmen - Quick Fixes oder Big Fails?**  
*RA Dipl.-Kfm. Jörg Scharrer / StB Dipl.-Kffr. Dr. Anja-Maria Schreiber, beide München*  
DB1290639 (Kurzfassung vgl. S. M11) S. 18

### KOMPAKT

Grunderwerbsteuer  
**Steuervergünstigungen bei Umstrukturierungen im Konzern nach § 6a GrEStG sind keine (verbotene) staatliche Beihilfe**  
*StB/FBISr Dipl.-Bw. (FH) Andreas Fertig, Frankfurt/M.*  
DB1291751 S. 25

### VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Gewinnermittlung  
**Anwendung der Sanierungsklausel nach § 8c Abs. 1a KStG**  
*OFD NRW, Verfügung vom 20.12.2018*  
DB1291783 S. 26

Umsatzsteuer  
**Umsetzung des MwSt-Digitalpakets zum 01.01.2019**  
*BMF, Schreiben vom 14.12.2018*  
DB1291573 S. 29

Abgabenordnung  
**AdV wegen ernstlicher Zweifel an der Verfassungsmäßigkeit der Höhe der Verzinsung nach § 233 AO i.V.m. § 238 Abs. 1 Satz 1 AO für Verzinsungszeiträume ab dem 01.04.2012**  
*BMF, Schreiben vom 14.12.2018*  
DB1290567 S. 31

### ENTSCHEIDUNGEN

Körperschaftsteuer  
**Maßgeblicher Zeitpunkt für den Ausschluss des Verlustabzugs nach § 8 Abs. 4 KStG 2002 a.F. - Zulässigkeit der Klage gegen einen Folgebescheid**  
*BFH, Urteil vom 27.06.2018 - I R 13/16*  
DB1292060 S. 32

Umsatzsteuer

**Zur Steuerbefreiung von notärztlichen Bereitschaftsdiensten**

*BFH, Urteil vom 02.08.2018 – V R 37/17*

DB1291759

S. 35

Grunderwerbsteuer

**Rückgängigmachung eines Erwerbsvorgangs**

*BFH, Urteil vom 19.09.2018 – II R 10/16*

DB1291761

S. 37

Abgabenordnung

**Insolvenzplanverfahren**

*BFH, Urteil vom 23.10.2018 – VII R 13/17*

DB1291762

S. 39

**WIRTSCHAFTSRECHT**

**AUFSATZ**

Corporate Governance

**Zum Reformentwurf des Deutschen Corporate Governance Kodex**

*Prof. Dr. Axel v. Werder, Berlin*

DB1291766 (Kurzfassung vgl. S. M12)

S. 41

Umwandlungsrecht

**Die grenzüberschreitende Verschmelzung auf Personengesellschaften ist Wirklichkeit**

*RA Dr. Hartwin Bungert, LL.M., Düsseldorf / RA Till Wansleben, Frankfurt/M.*

DB1291767 (Kurzfassung vgl. S. M13)

S. 49

**KOMPAKT**

Unternehmenskauf

**Kauf von Gesellschaftsanteilen: Gewährleistung und Störung der Geschäftsgrundlage**

*Dr. André Görner, Hamburg*

DB1290008

S. 53

**ENTSCHEIDUNGEN**

Personengesellschaftsrecht

**Fehlerhafte Gesellschaftsbeteiligung infolge Aufklärungspflichtverletzung: Kündigungsrecht auch bei Verjährung des Schadensersatzanspruchs**

*BGH, Urteil vom 06.11.2018 – II ZR 57/16*

DB1291895

S. 54

GmbH-Recht

**Anforderungen an die öffentliche Zustellung eines Versäumnisurteils an eine GmbH**

*BGH, Urteil vom 31.10.2018 – I ZR 20/18*

DB1291994

S. 57

**ARBEITSRECHT**

**AUFSATZ**

Arbeitsvertragsrecht/Befristungsrecht/Betriebsübergang

**Rechtsprechungsübersicht zum Individualarbeitsrecht**

*RA/FAArbR Prof. Dr. Bernd Schiefer, Düsseldorf*

DB1289229 (Kurzfassung vgl. S. M14)

S. 59

**KOMPAKT**

Befristungsrecht

**Vorbeschäftigungsverbot: Fünf Jahre sind nicht „sehr lange“**

*RA/FAArbR Dr. Sebastian Schröder, Düsseldorf*

DB1289458

S. 73

Sozialversicherung

**CGZP: BSG hat erneut über Rechtmäßigkeit der Nachforderungen der DRV entschieden**

*RA/FAArbR Dr. Alexander Bissels / RAin/FAinArbR Kira Falter, Köln*

DB1289490

S. 74

Tarifvertragsrecht

**Tarifvertragliche Bezugnahmen auf Branchentarifvertrag erfassen keine (spezielleren) Haustarifverträge**

*RA/FAArbR Thomas Hey / RA Dr. Artur-Konrad Wypych, Düsseldorf*

DB1289537

S. 76



## Inhaltsverzeichnis

### ZInsO-Aktuell

### ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 4/2019

### ZInsO-Aufsätze

<b>Kleine und mittlere Unternehmen im Insolvenzrecht</b> .....	125
<i>von Dr. Michael F. Müller, LL.M. (Austin), Bayreuth</i>	
<b>Die Entlohnung des Insolvenzverwalters in Österreich</b> .....	136
<i>von Rechtsanwalt Honorarprofessor Dr. Axel Reckenzaun, MBL, Graz</i>	
<b>Rechtssichere Begründung von Masseverbindlichkeiten in der vorläufigen Eigenverwaltung</b> .....	141
<i>von Rechtsanwalt Robert Buchalik, Rechtsanwalt Dr. Utz Brömmekamp und Rechtsanwalt/Steuerberater Martin Rekers, Düsseldorf</i>	

### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts .....	142
Diese Ausgabe enthält eine Rezension zu folgendem Titel: <i>Bruno Kübler (Hrsg.), Handbuch Restrukturierung in der Insolvenz – Eigenverwaltung und Insolvenzplan</i>	

### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### Entscheidungsreport

#### • Insolvenzrecht

<b>Erfassen des prozessualen Streitgegenstands bei einem einheitlichen Lebenssachverhalt von Ansprüchen aus Insolvenzanfechtung neben materiell-rechtlichen Ansprüchen bei Erhebung der Klage von dem Insolvenzverwalter</b> .....	143
<i>BGH, Urt. v. 22. 11. 2018 – IX ZR 14/18</i>	
<b>Wirkungen eines Insolvenzplans auf Einkommensteuerschulden</b> .....	145
<i>BFH, Urt. v. 23. 10. 2018 – VII R 13/17</i>	
<b>Rechtsfolgen eines strafprozessualen Vermögensarrestes für Dritte</b> .....	147
<i>BGH, Urt. v. 13. 9. 2018 – III ZR 339/17</i>	
<b>Anfechtungsrechtliche Bewertung von Erfüllungshandlungen des Schuldners</b> .....	151
<i>OLG Düsseldorf, Urt. v. 4. 10. 2018 – I-12 U 5/18</i>	
<b>Fehlen der Gläubigerbenachteiligung bei objektiv gleichwertiger Gegenleistung</b> .....	154
<i>OLG Frankfurt/M., Urt. v. 1. 8. 2018 – 4 U 191/17</i>	
<b>Aufhebung eines Pfändungs- und Überweisungsbeschlusses wegen Verstoßes gegen das insolvenzrechtliche Vollstreckungsverbot</b> .....	158
<i>AG Göttingen, Beschl. v. 26. 10. 2018 – 74 IK 155/18 GÖ (rkr.)</i>	
<b>Erledigung eines Insolvenzverfahrens nach Erfüllung der Antragsforderung; kein Druckantrag</b> .....	158
<i>AG Hannover, Beschl. v. 28. 12. 2018 – 908 IN 538/18</i>	
<b>Einzelermächtigungen zur Begründung von Masseverbindlichkeiten in der Eigenverwaltung</b> .....	160
<i>AG Köln, Beschl. v. 12. 10. 2018 – 74 IN 196/18</i>	
<b>Wohngeldforderungen und Masseunzulänglichkeit</b> .....	161
<i>AG Schöneberg, Beschl. v. 11. 12. 2018 – 772 C 36/18</i>	
• <u>Insolvenzkapitalmarktrecht</u>	
<b>Innenausgleich bei einer insolventen Publikumsgesellschaft; keine Haftung der Kommanditisten für Massekosten oder Masseverbindlichkeiten</b> .....	161
<i>OLG Hamburg, Urt. v. 21. 12. 2018 – 11 U 106/17</i>	



Sondermasse, Verfahrenskosten, Masseunterdeckung im Rahmen des § 171 Abs. 2 HGB .....	163
<i>LG Nürnberg-Fürth, Urt. v. 20. 11. 2018 – 2 HK O 4187/17</i>	
Zweiterwerberfall mit Verjährungsbeginn zum Zeitpunkt des Kaufvertragsschlusses .....	164
<i>LG Traunstein, Urt. v. 23. 11. 2018 – 5 O 3398/17</i>	
• <b>Arbeits- und Sozialrecht</b>	
Betriebsübergang bei Dienstleistungsauftrag zum Betrieb einer städtischen Musikschule trotz fünfmonatiger Stilllegung .....	167
<i>EuGH, Urt. v. 7. 8. 2018 – C-472/16 – Colina Sigüenza</i>	
Haftung des Erwerbers eines in Insolvenz befindlichen Betriebs für Anwartschaften auf betriebliche Altersversorgung aus Beschäftigungszeiten vor der Insolvenzeröffnung; Reichweite der Schutzmaßnahmen für die Interessen der Arbeitnehmer nach Eröffnung des Insolvenzverfahrens nach europäischem Recht .....	167
<i>BAG, Beschl. v. 16. 10. 2018 – 3 AZR 139/17 (A)</i>	

### Hinweis der Schriftleitung:

Der zwischen dem Rat der Europäischen Union und dem Parlament im Rahmen der sogenannten Trilog-Verhandlungen erzielte Kompromiss vom 17.12.2018 (zu dem Teil des Richtlinienentwurfs über den vorinsolvenzlichen Restrukturierungsrahmen), ist nun in englischer Fassung veröffentlicht: <https://data.consilium.europa.eu/doc/document/ST-15556-2018-INIT/en/pdf>

Mit dieser Ausgabe verteilen wir eine Beilage der Tesch & Partner mbB.

Wir bitten um freundliche Beachtung.

## 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 Poertzen • RA Stephan Ries • Prof. Dr. Thomas Rinnau • Prof. Dr. Jessica Schmidt • RiBGH a.D. Prof. Dr. Lutz Ströhn • 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.wolterskluwer-online.de/insolvenzrecht>

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 und Urteilseinreichungen 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)

Einsendung von Entscheidungen  
Eingesandte Entscheidungen werden nur dann zur Veröffentlichung angenommen, wenn sie zuvor anonymisiert worden sind.

Bezugspreis zzgl. Versandkosten  
Jahresabonnement: € 719,00  
Preis für das Einzelheft: € 28,00

Kündigungsfrist:  
6 Wochen zum Ende des Bezugsjahres

Herstellung: Williams Lea & Tag GmbH, München

ISSN 1615-8032

# Inhalt

## MAGAZIN

<b>Gastkommentar</b> <i>Meinhard Schröder</i>	<b>M4</b>
<b>Aktuelle Rechtsprechung</b>	<b>M7</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>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

Unternehmensbewertung

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

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

DB1287236 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 77

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Internationales Steuerrecht

#### **Über das Verhältnis der Hinzurechnungsbesteuerung zum Fremdvergleichsgrundsatz**

*StB Dipl.-Kfm. (FH) Oliver Mattern, Berlin*

DB1291755 (Kurzfassung vgl. S. M11)

S. 83

Erbschaft-/Schenkungssteuer

#### **Update Verwaltungsauffassung zum Unternehmens-Erbschaftsteuerrecht**

*RA/StB Dipl.-Fw. Dr. Jörg Stalleiken, Bonn/Düsseldorf*

DB1291991 (Kurzfassung vgl. S. M12)

S. 87

## KOMPAKT

Umsatzsteuer

#### **Umsetzung des MwSt-Digitalpakets zum 01.01.2019**

*RA Dr. Matthias Oldiges, München*

DB1291884

S. 94

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Gewinnermittlung

#### **Realteilung - Anwendung von § 16 Abs. 3 Satz 2-4 und Abs. 5 EStG**

*BMF, Schreiben vom 19.12.2018*

DB1291574

S. 95

Gewinnermittlung

#### **Ertragsteuerliche Behandlung der Erbengemeinschaft und ihrer Auseinandersetzung**

*BMF, Schreiben vom 27.12.2018*

DB1291754

S. 99

Kapitalertragsteuer

#### **Abstandnahme vom KapEst-Abzug nach § 44a Abs. 10 Satz 1 Nr. 3, § 44a Abs. 7 EStG i.d.F. des UStA VermG**

*BMF, Schreiben vom 17.12.2018*

DB1291747

S. 99

## ENTSCHEIDUNGEN

Einkommensteuer

#### **Gesellschaftsvertragliche Zuweisung des Einnahmen- oder Werbungskostenüberschusses einer vermögensverwaltenden GbR bei Gesellschafterwechsel während des Geschäftsjahres**

*BFH, Urteil vom 25.09.2018 - IX R 35/17*

DB1292780

S. 99

Einkommensteuer

#### **Betrieb eines Blockheizkraftwerks - Wohnungseigentümergeinschaft als gewerbliche Mitunternehmerschaft**

*BFH, Urteil vom 20.09.2018 - IV R 6/16*

DB1292063

S. 102

## WIRTSCHAFTSRECHT

### AUFSATZ

Aktienrecht

#### Nachlese zur Hauptversammlungssaison 2018 und Ausblick auf 2019

RA Dr. Oliver Rieckers, LL.M. (Chicago), Düsseldorf

DB1289216 (Kurzfassung vgl. S. M13)

S. 107

### KOMPAKT

Steuerberaterrecht

#### Steuerberaterhaftung: Für den Beginn der Verjährung erforderliche Kenntnis des Mandanten i.S.v. § 199 Abs. 1 Nr. 2 BGB

RA Emil Brodski, München

DB1291977

S. 119

### ENTSCHEIDUNGEN

Umwandlungsrecht/GmbH-Recht

#### Zur Differenz- und Existenzvernichtungshaftung bei der Verschmelzung einer insolvenzreifen GmbH

BGH, Urteil vom 06.11.2018 – II ZR 199/17

DB1292745

S. 120

## ARBEITSRECHT

### AUFSATZ

Betriebliche Altersversorgung

#### Flexible Mindestleistungsgarantien bei der beitragsorientierten Leistungszusage

Prof. Dr. jur. Dres. jur. h.c. Peter Hanau, Köln /

RA Dipl.-Bw. Dr. jur. Marco Arteaga, Frankfurt/M.

DB1290044 (Kurzfassung vgl. S. M14)

S. 127

### KOMPAKT

Entgeltrecht

#### Arbeitsvertragliche Ausschlussfristen und gesetzlicher Mindestlohn

RA/FAArbR Lars Christian Möller, Berlin

DB1290585

S. 132

Betriebsverfassungsrecht

#### Mitbestimmungsrecht des Betriebsrats bei Einrichtung und Nutzung eines Twitter-Accounts

RAin/FAinArbR Dr. Catharina Klumpp, LL.M., Düsseldorf

DB1289969

S. 133

### ENTSCHEIDUNGEN

Arbeitsvertragsrecht/Entgeltrecht

#### Entstehen einer betrieblichen Übung auf übertarifliche Entgelterhöhung bei fehlender Tarifbindung

BAG, Urteil vom 19.09.2018 – 5 AZR 439/17

DB1291998

S. 134



21. März 2019 | Düsseldorf

## Fachtagung Unternehmenssanierung 2019

■ **Perspektiven des Sanierungs- und Insolvenzrechts – ESUG-Evaluation und EU-Richtlinie über einen präventiven Restrukturierungsrahmen**  
Alexander Bornemann, Referatsleiter BMJV

■ **Analyse der EU-Restrukturierungsrichtlinie aus gesellschaftsrechtlicher Sicht**  
RA Prof. Dr. Christoph H. Seibt, Partner, Freshfields Bruckhaus Deringer LLP

■ **Podiumsdiskussion: Neukonzeption des Insolvenzrechts?**  
Prof. Dr. Georg Bitter / Alexander Bornemann / RA Michael Bremen / RiAG Dr. Andreas Schmidt / RA Dr. Matthias Schönfelder / RA Prof. Dr. Christoph H. Seibt

■ **Prüfung der Sanierungsfähigkeit im nationalen und europäischen Rechtsrahmen**  
RA Dr. Matthias Schönfelder, HypoVereinsbank / WP Tammo Andersch, MBA, Andersch AG Wirtschaftsprüfungsgesellschaft

■ **Aktuelle steuerrechtliche Entwicklungen in der vorinsolvenzlichen Sanierung und in der Insolvenz**  
StB Dr. Axel Mielke, Partner, M&A Tax/Business Recovery Services, PwC Deutschland / Prof. Dr. Christoph Uhländer, Fachhochschule für Finanzen NRW

u.v.m.

EU-Restrukturierungsrichtlinie beschlossen: neue Sanierungsoptionen!

### VERANSTALTUNGSDETAILS

#### Termin:

21. März 2019 | 9 bis 17:30 Uhr

#### Veranstaltungsort:

Maritim-Hotel Düsseldorf

#### Teilnahmegebühr:

695 € zzgl. MwSt.

Frühbucherpreis bis zum 21.01.2019:

495 € zzgl. MwSt.

(Doppelrabattierungen ausgeschlossen)

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

## Wirtschaftsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BGH:** Anscheinsbeweis in Kartellschadensersatzprozessen – Schienenkartell (11.12.2018 – KZR 26/17)

**OLG Stuttgart:** Gerichtliche Bestellung eines Sonderprüfers gem. § 142 Abs. 2 S. 1 AktG – (Wieder-)Veräußerung eigener Aktien (25.10.2018 – 20 W 6/18)

**LG München I:** Grundsatzurteil zu Zahlungsentgelten – zusätzliche Kosten bei Zahlung mit „Paypal“ und „Sofortüberweisung“ verboden (13.12.2018 – 17 HKO 7439/18)

#### Verwaltung

**Wettbewerbszentrale:** Ein Jahr Beschwerdestelle Zahlungsentgelte

### Aufsätze

**Prof. Dr. Reinhard Meckl** und **Prof. Dr. Jessica Schmidt, LL.M.**

**Digitalisierung**

#### Digital Corporate Governance – neue Anforderungen an den Aufsichtsrat?

Die Digitalisierung stellt auch die Corporate Governance vor neue Herausforderungen. Der Beitrag analysiert aus betriebswirtschafts- und rechtswissenschaftlicher Perspektive, ob und welche neuen Anforderungen sich vor dem Hintergrund der Digitalisierung für den Aufsichtsrat ergeben und ob ggf. im Aufsichtsrat ein Digitalisierungsexperte (*digital expert*) oder ein Digitalisierungsausschuss (*digital supervisory committee*) erforderlich ist.

**Digitalisierung**

**Dr. Carsten Schucht, RA**

#### Die Digitalisierung des Produktrechts durch den Online-Handel – Entwicklungen, Herausforderungen und Perspektiven

Der Online-Handel von Produkten (E-Commerce) gewinnt seit geraumer Zeit signifikant an Bedeutung und drängt zugleich den stationären Einzelhandel zurück. Auf diese Entwicklungen im Handel im Allgemeinen und die Verschiebungen innerhalb der Vertriebskanäle im Besonderen haben der europäische und der deutsche Gesetzgeber bereits reagiert und versuchen nach zunächst behutsamer und einzelfallbezogener Regulierung inzwischen stärker, konzeptionell der spezifischen Herausforderungen des Online-Vertriebs von Produkten Herr zu werden. Im Übrigen dürfen genuin produkthaftungsrechtliche Implikationen des Online-Handels nicht übersehen werden. Vor diesem Hintergrund gibt der Beitrag einen Überblick über das sich am Horizont abzeichnende produktrechtliche Sonderrecht für den Online-Handel.

**Paul Voigt, Lic. en Derecho, CIPP/E, RA/FA IT,**  
**Volker Herrmann, LL.M., RA,** und  
**Jan Felix Grabenschroer, LL.M., RA**

#### Das neue Geschäftsgeheimnisgesetz – Hinweise zu Umsetzungsmaßnahmen für Unternehmen

Im Jahr 2019 soll es in Kraft treten: das neue Geschäftsgeheimnisgesetz (GeschGehG). Durch dieses Gesetz stellt der deutsche Gesetzgeber den Schutz von Geschäftsgeheimnissen auf neue Füße. Der Beitrag gibt einen kurzen Überblick über die Inhalte des neuen GeschGehG und sodann schwerpunktmäßig praktische Hinweise, was Unternehmen zum Schutz ihrer Geschäftsgeheimnisse nun beachten sollten.

### Entscheidung

**LG Stuttgart:** Zur sekundären Darlegungslast des (mutmaßlich) Kartellgeschädigten beim passing-on-Einwand (14.12.2018 – 30 O 26/17)

## Steuerrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**EuGH:** Innergemeinschaftlicher Erwerb verbrauchsteuerpflichtiger Waren (19.12.2018 – C-414/17)

**BFH:** Gesellschaftsvertragliche Zuweisung des Einnahmen- oder Werbungskostenüberschusses einer vermögensverwaltenden GbR bei Gesellschafterwechsel während des Geschäftsjahres (25.9.2018 – IX R 35/17)

#### Verwaltung

**BMF:** Basiszins zum 2.1.2019 zur Berechnung der Vorabpauschale gem. § 18 Abs. 4 InvStG (9.1.2019 – IVC 1 – S 1980-1/14/10001:038)

### Aufsätze

**Prof. Dr. Adrian Cloer, RA/StB,** und **Dr. Nina Vogel**

#### Die Konzernklausel des GrEStG – a priori selektiv, aber gerechtfertigt

**Anmerkung zu EuGH, 19.12.2018 – C-374/17, A-Brauerei**

Spätestens mit dem Vorlagebeschluss des BFH vom 30.5.2017 kam kein Steuerpflichtiger und erst recht kein Berater mehr umhin, sich der Beihilfeproblematik im Grunderwerbsteuerrecht zu stellen. Die sog. Konzernklausel des § 6a GrEStG sieht sich seit längerem dem Vorwurf ausgesetzt, eine verbotene staatliche Beihilfe darzustellen. Träfe dies zu, wären die Begünstigten europarechtlich gezwungen, den Steuervorteil einschließlich Zinsen zurückzugewähren. Kurz vor Weihnachten gab die Große Kammer des EuGH Entwarnung: Die Konzernklausel stelle eine allgemeine Maßnahme dar und sei daher mit dem Beihilferecht vereinbar.

**Jens Goldstein, StB,** und **Julian Schruoffeneger, RA**

#### Steuerreform in Frankreich: Warum deutsche Firmen zügig handeln müssen

Am 1.1.2019 tritt in Frankreich eine Steuerreform in Kraft, die auch für deutsche Unternehmen mit Mitarbeitern im Nachbarland weitreichende Konsequenzen hat und neue Verpflichtungen mit sich bringt. Da es keine offizielle Schonfrist geben wird, ist es höchste Zeit, die notwendigen Vorbereitungen zu treffen.

**Verrechnungspreise**

**Prof. Dr. Axel Nientimp, StB, Michel Braun, StB,** und **Timo Beumer**

#### Steuerliche Relevanz von Verrechnungspreisen bei KMU (Teil I)

Der zweiteilige Beitrag stellt exemplarisch entlang der drei klassischen Phasen des verrechnungspreislichen Lebenszyklus (Planung, Dokumentation, Verteidigung) wichtige Neuerungen und aktuelle Themen aus der Betriebsprüfungspraxis vor, jeweils mit Bezug zu den besonderen Charakteristika von KMU. Er richtet sich auch an Leser, die außerhalb der klassischen Steuerabteilung mit der gruppeninternen Verrechnung betraut sind. Teil II erscheint in Heft 7/2019.

### Entscheidungen

**BFH:** Kein Ausschluss der Berichtigung des Kapitalwerts eines Vorerwerbs nach § 14 Abs. 2 BewG durch die Fiktion nach § 10 Abs. 3 ErbStG (22.8.2018 – II R 51/15)

**BFH:** Keine Anwendung des § 6a S. 1 GrEStG auf Erwerbsvorgänge i.S.d. § 1 Abs. 1 Nr. 1 GrEStG – Verfassungsmäßigkeit des § 23 Abs. 12 GrEStG nicht ernstlich zweifelhaft (22.11.2018 – II B 8/18 mit BB-Kommentar von **Dr. Stefan Behrens, RA/FAStR/StB**)

129

131

135

142

147

149

151

154

156

162

165

## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

169

#### Rechnungslegung

**EU/TEG:** Bericht zu klimabezogenen Angaben  
**EFRAG:** Endorsement Status Report

#### Wirtschaftsprüfung

**APAS:** Überarbeitete Verlautbarung Nr. 4 zur Informationspflicht nach Art. 14 VO (EU) Nr. 537/2014  
**WPK:** Ergebnisse des Prüfungstermins II/2018 zum WP-Examen

#### Finanzierung

**KPMG:** 2018 Rekordjahr für Risikokapital-Investitionen

#### Betriebswirtschaft

**EY:** Unternehmen in Deutschland wollen mehr Europa  
**Deloitte:** Nachlassendes Risikobewusstsein in den Führungsetagen bei Schutz vor Cyber-Angriffen

### Aufsätze

#### Unternehmensbewertung

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

171

#### Kapitalisierungszinssatz in der Unternehmensbewertung – Spannungsfeld zwischen Theorie, Rechtsprechung und Praxis

Bei der Unternehmensbewertung sind Kapitalwertkalküle vorherrschend, bei denen erwartete zukünftige finanzielle Überschüsse mit einem dem Bewertungsobjekt und -sachverhalt angemessenen risikoadequaten Kapitalisierungszinssatz auf den Bewertungsstichtag diskontiert werden. Gegenstand zahlreicher Diskussionen ist insbesondere die Frage nach der sachgerechten Ermittlung des Kapitalisierungszinssatzes. Das theoretische Fundament für die Bestimmung des Kapitalisierungszinssatzes stellt regelmäßig das CAPM dar. Obwohl das CAPM bereits dem Grunde nach nicht unumstritten ist, wird dessen Eignung zur Bestimmung des Kapitalisierungszinssatzes in der Praxis faktisch nicht weiter hinterfragt. Bestandteil der fachlichen Auseinandersetzung ist gleichwohl die sachgerechte Anwendung des CAPM respektive die sachgerechte Ermittlung der einzelnen Bestandteile in Form des risikolosen Basiszinssatzes, der Marktrisikoprämie sowie des Betafaktors. In der Praxis werden die Parameter des CAPM häufig isoliert voneinander betrachtet und die Wirkungszusammenhänge respektive Abhängigkeiten untereinander ignoriert. In dem Beitrag wird unter Berücksichtigung von Theorie, aktueller Rechtsprechung und Praxis gezeigt, dass der Kapitalisierungszinssatz stets im Gesamtzusammenhang betrachtet werden muss und die einzelnen Bestandteile des CAPM nicht unabhängig voneinander gewählt werden dürfen.

**Jürgen Fodor** und **Hanne Borst**

#### Rechnungszins und Inflationsrate für betriebliche Versorgungsleistungen im nationalen und internationalen Jahresabschluss zum 31.12.2018 – Update

### Entscheidung

**BFH:** Wirtschaftliches Eigentum an einem Mitunternehmeranteil – Gewinn aus der Veräußerung von Sonderbetriebsvermögen II als Bestandteil des Gewerbeertrags  
(20.9.2018 – IV R 39/11 – dazu BB-Kommentar von **Dr. Florian Kleinmanns**, StB/RA/FAStR)

176

#### Neuerscheinung Buch

**Rammert/Hommel/Wüstemann**, Konzernbilanzierung case by case  
Lösungen nach HGB und IFRS  
6. Auflage 2018, 386 Seiten, Kt., € 38,90  
ISBN: 978-3-8005-0018-5 / Infos unter: [www.shop.ruw.de](http://www.shop.ruw.de)

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

179

#### Entscheidungen

**BAG:** Nachwirkung einer Betriebsvereinbarung über Verhandlungspflichten (23.10.2018 – 1 ABR 10/17)  
**BAG:** Anforderungen an Unterzeichnung einer Berufungsbegründung (24.10.2018 – 10 AZR 278/17)  
**BAG:** Inkongruenz durch Forderungspfändung in der Insolvenzanfechtung (18.10.2018 – 6 AZR 506/17)  
**BAG:** Altersabstandsklausel in der Hinterbliebenenversorgung (16.10.2018 – 3 AZR 520/17)

#### Aufsätze

**Dr. Daniel Ludwig**, RA/FAArbR

180

#### Die Neuregelung des § 117 BetrVG – eine Bruchlandung?

Der Arbeitnehmerschutz gilt als eine der obersten Prämissen des Arbeitsrechts. Vor diesem Hintergrund hat der Gesetzgeber 1952 das BetrVG erlassen. Dabei existieren einige Branchen, die aufgrund von Besonderheiten nicht dem BetrVG unterfallen – dazu gehört die Luftfahrt. Hier war bisher nur das Bodenpersonal durch das BetrVG geschützt, während das Fluggesetz lediglich tarifvertraglich abgesichert werden konnte. Dies ändert sich jedoch zum 1.5.2019 durch die Novellierung des § 117 BetrVG. Der Beitrag verschafft einen Überblick über die Neuregelung und macht deutlich, dass sie der betrieblichen (Luftverkehrs-)Praxis erhebliche Schwierigkeiten bereiten wird.

**Dr. Mark Zimmer**, RA/FAArbR, und **Dipl.-Jur. Univ. Veronika Weigl**

183

#### Massenklagen – auch für Arbeitnehmer?

Als der Gesetzgeber in diesem Sommer die Musterfeststellungsklage beschloss, hatte er nicht die Durchsetzung von Arbeitnehmerinteressen im Fokus. Die Massenklage dient vornehmlich geschädigten Verbrauchern, zum Beispiel Käufern von VW-Dieselfahrzeugen mit illegaler Abschalteinrichtung, ihre Rechte geballt durchzusetzen. Aber ist es auch rechtlich ausgeschlossen, dass sich die Gewerkschaften der Musterfeststellungsklage bedienen? Immerhin gelten Arbeitnehmer nach einem Urteil des BAG vom 25.5.2005 auch im Verhältnis zu ihrem Arbeitgeber als „Verbraucher“ (5 AZR 572/04). Das neue Gesetz gibt auf diese Frage keine eindeutige Antwort. Angesichts der Hebelwirkung der Musterfeststellungsklage wird die Frage jedoch sicher bald relevant.

### Entscheidung

**BAG:** Rechtsmissbräuchliche Befristung im öffentlichen Dienst  
(23.5.2018 – 7 AZR 16/17 – dazu BB-Kommentar von **Dr. Patrick Flockenhaus**, LL.M., FAArbR)

186

#### Neuerscheinung Buch

**Lukas/Dahl**, Mitbestimmung in sozialen Angelegenheiten  
**Band 2, Gesundheitsschutz**  
2018, 312 Seiten, Geb., € 149,-  
ISBN: 978-3-8005-3291-9 / Infos unter: [www.shop.ruw.de](http://www.shop.ruw.de)

#### Die Erste Seite

**Holger Dahl**, **Karlheinz Schneider** und **Ingolf Schumacher**, RA  
**Betriebsräte für den Flugbetrieb**  
**Impressum/Vorschau**

VIII

# STEUER- UND WIRTSCHAFTSKARTEI

## Zeitschrift für das gesamte Steuer- und Wirtschaftsrecht

### In diesem Heft

Das Maßnahmenpaket „Entlastung Österreich“ (SWK-Redaktion)	90
Folgerechtsvergütungen bildender Künstler sind nicht umsatzsteuerbar (Kühbacher)	91
Vorsteuerabzug für ein Wohnmobil	94
Steuertermine im Februar	94
Polizeiliche Meldung für Hauptwohnsitzbefreiung nicht zwingend erforderlich (Patloch-Kofler / Petrikovics)	95
Der Begriff der Eigentumswohnung (Tomas)	97
Unentgeltliche Betriebsübertragung auf Angehörigen und Leistung einer Abfertigung	99
Renditesatz bei fehlendem Mietenmarkt (Leyrer / Luka)	100
Der aktuelle KöSt-Fall: Mantelkaufatbestand (Raab)	105
Zinsschranke – vorzeitige Umsetzung auch in Österreich? (A. Mitterlehner / Panholzer)	108
Die unendliche Geschichte geht weiter: (Keine) Rechnungen und (trotzdem) Vorsteuerabzug (Huber / Lacha)	113
Kann ein Zuwiderhandeln gegen § 27 UStG finanzstrafrechtliche Sanktionen auslösen? (Kuderer / Leitgeb)	118
Errichtung einer Reithalle durch einen Landwirt	124
Der aktuelle BAO-Fall: Rechtsschutz im Haftungsverfahren (Ritz)	125
Leichter Anstieg der F&E-Ausgaben in der EU	127
Aus der jüngsten Rechtsprechung (aktuelle Steuerjudikatur)	128
■ VfGH: Vertreterpauschale	
■ VfGH: Betriebsaufgabe/Hälftesteuersatz	
■ VfGH: Diversion/Finanzstrafrecht	

Impressum: Siehe Umschlagseite gegenüber

Inhaltsverzeichnisdienst per E-Mail.

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

# SWK

Steuer- und Wirtschaftskartei

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

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

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

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

**Adresse:** 1210 Wien, Scheydgasse 24

D3-Z49

# GStB Gestaltende Steuerberatung

Steuerplanung · Steueroptimierung · Gestaltungsmodelle



Ihr Plus im Netz: [gstb.iww.de](http://gstb.iww.de) | S. 1-36  
 Online | Mobile | Social Media

**01 | 2019**

**Kurz informiert**

Mitnahme auf gemeinsame Luxuskreuzfahrt keine Schenkung ..... 1  
 Anrechnung von Kindergeld auf SGB-II-Leistungen ..... 1  
 Vorfälligkeitsentschädigung als Nachlassverbindlichkeit abziehbar? ..... 2  
 Kindergeld für erkranktes, aber weiter ausbildungswilliges Kind ..... 2  
 Berücksichtigung der Nachsteuer bei der Festsetzung des SolZ ..... 3

**Gesetzgebung**

Sanierungsgewinne: Endlich Rechtssicherheit für Neu- und Altfälle! ..... 4

**Handwerkerleistungen**

Kein § 35a EStG bei Versicherungserstattungen? ..... 6

**Gewerbsteuer**

Veräußerung von Mitunternehmeranteilen in einer doppelstöckigen KG gewerbsteuerpflichtig ..... 9

**Arbeitnehnergewinnung**

Besteuerung eines „Signing Bonus“ ..... 13

**Verfahrensrecht**

Liebhaberei: Wann darf das FA Bescheide rückwirkend ändern? ..... 16

**Betriebliche Altersversorgung**

Entgeltumwandlung: Arbeitgeber haftet für „Unvermögen“ der Sparkasse ..... 18

**Gesellschaftsrecht**

GmbH in der Krise: Ein Blick auf 10 Jahre MoMiG ..... 20

**Umwandlungssteuerrecht**

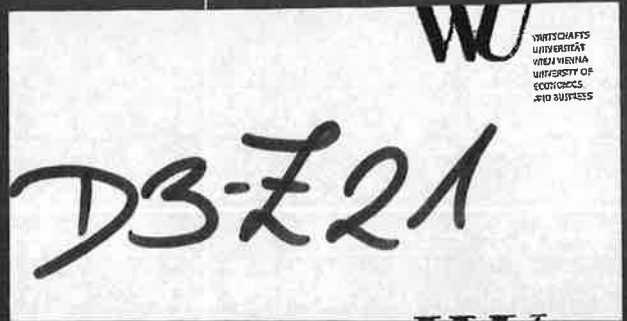
Drei typische Steuerfallen bei der Umwandlung einer GmbH in ein Personenunternehmen ..... 25

**Sonstige Einkünfte**

§ 22 Nr. 3 EStG: Der Auffangtatbestand hat exotische Fälle zu bieten ..... 34







18.1.2019

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

► **BBK-Beilage**  
Grenzwerte & Pauschalen  
für 2019

- 62 **Buchführungs-Seminar**  
Umsatzbesteuerung von Kommissionsgeschäften  
Karl-Hermann Eckert
- 71 **Jahresabschluss**  
Kapitalkontenentwicklung von Personengesellschaften  
im Rahmen der E-Bilanz  
Dr. Johannes Riepolt und Stephan Greulich
- 81 **Umsatzsteuer**  
Aktuelles zur Umsatzsteuer-Voranmeldung ab 2019  
Dominik Ortwald
- 87 **Wirtschaftsrecht**  
Der Brexit als Herausforderung für die englische Limited  
Thomas C. Wolf
- 54 Steuerrecht aktuell: Quantilmethode als Schätzung zulässig; Keine gewerbe-  
steuerliche Hinzurechnung aktivierter Mietzahlungen; Rangrücktritt führt nicht  
zur Gewinnerhöhung; BMF-Schreiben akzeptiert BFH-Rechtsprechung zur  
unechten Realteilung; BMF gewährt AdV bei Nachzahlungszinsen ab 1.4.2012;  
Umsatzgrenze bei Kleinunternehmern schließt durchlaufende Posten ein



**Herausgeber:**

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

**GOGREEN**

Klimaneutraler Versand  
mit der Deutschen Post

# BBK

## SCHNELL GELESEN

- 53 ► E-Bilanz: Kapitalkontenentwicklung von Personengesellschaften

## KURZNACHRICHTEN

- 54 Steuerrecht aktuell  
Bernd Rätke

## BEITRÄGE

- 62 Buchführungs-Seminar  
**Umsatzbesteuerung von Kommissionsgeschäften**  
Karl-Hermann Eckert
- 71 Jahresabschluss  
**Kapitalkontenentwicklung von Personengesellschaften im Rahmen der E-Bilanz**  
Dr. Johannes Riepolt und Stephan Greulich  
► Kurzfassung Seite 53

- 81 Umsatzsteuer  
**Aktuelles zur Umsatzsteuer-Voranmeldung ab 2019**  
Dominik Ortwald
- 87 Wirtschaftsrecht  
**Der Brexit als Herausforderung für die englische Limited**  
Thomas C. Wolf
- 96 Impressum



Literatur



Weblink



Informationen



Audio



Galerie



Siehe auch



Quelle



Video



Berechnung



Merksatz

D3-Z154

# BayVBl. 2/2019

## Bayerische Verwaltungsblätter

Zeitschrift für öffentliches Recht und öffentliche Verwaltung

### Herausgeber

*Stephan Kersten*, Präsident des Bayerischen Verwaltungsgerichtshofs

*Dr. Markus Möstl*, Professor des öffentlichen Rechts an der Universität Bayreuth

*Dr. h. c. Heino Schöbel*, Ministerialdirigent im Bayerischen Staatsministerium der Justiz a. D. – ehemals Leiter des Landesjustizprüfungsamts

*Volkhard Spilarewicz*, Ministerialdirigent im Bayerischen Staatsministerium des Innern, für Sport und Integration

### Redaktion

*Dr. Herbert von Golitschek*, Präsident a. D. des Bayerischen Verwaltungsgerichts Würzburg



## Aus dem Inhalt

- 37 **Unterreitmeier** Das Gesetz zur Änderung des Bayerischen Verfassungsschutzgesetzes 2018 – ein Update zum BKAG-Urteil des BVerfG
- 46 **BayVerfGH** Popularklage; Bebauungsplan; Rechtsschutzinteresse; Grundrechtsrüge; Substanziierung
- 49 **BVerfG** Bundestagswahl 2017; fehlende Wählbarkeit der CDU in Bayern; fehlende Wählbarkeit der CSU außerhalb Bayerns
- 50 **BayVGH** Öffentliche Einrichtung einer Gemeinde; privater Betreiberverein; Parteiveranstaltung
- 55 **BVerwG** Fundtier; Fundbehörde; Tierschutzverein; Aufwendungsersatzanspruch

# BayVBl

## 2/2019 Bayerische Verwaltungsblätter

■ Zeitschrift für öffentliches Recht und öffentliche Verwaltung

**Schriftleiter** Dr. Herbert von Golitschek, Präsident a. D. des Bayerischen Verwaltungsgerichts Würzburg, Am Sonnenhang 1, 97204 Höchberg, Tel. (09 31) 4 52 06 49, Fax (09 31) 4 52 09 21; E-Mail: bayvbl@boorberg.de

## Inhalt

### Abhandlungen

*Unterreitmeier*, Das Gesetz zur Änderung des Bayerischen Verfassungsschutzgesetzes 2018 – ein Update zum BKAG-Urteil des BVerfG — 37

### Ausbildung und Prüfung

Lösungsskizze zur Klausur „Ehe ist alle“ aus dem Examen-sklausurenkurs der Juristischen Fakultät der Universität Passau (Text s. BayVBl. 2019, 35) (von *Lewinski*) — 62

### Literatur

*Wingarter/Mayr*, Flurbereinigungsgesetz (Röthinger) — 71  
*Kröniger/Aschke/Jeromin* (Hrsg.), Baugesetzbuch mit Bau-nutzungsverordnung (Deubert) — 72

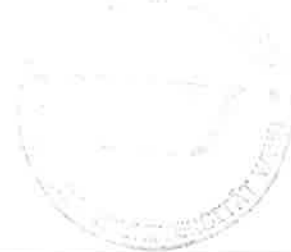
### Notizen

U. a. Nachrichten, Rechtsprechung im Überblick, Veranstaltun-gen, Vorschau, Impressum — II, III, IV

### Rechtsprechung

<b>BayVerfGH</b>	E.v. 27.08.2018	<b>Vf. 10-VII-17</b>	Popularklage; Bebauungsplan; Rechtsschutzinteresse; Grundrechtsrüge; Substanziierung; Rechtsstaatsprinzip; Gleichheitssatz; Willkürverbot; Erforderlichkeit der Bauleitplanung; Beschränkung auf wenige Grundstücke; gemeindliche Städtebaupolitik; Abstandsflächenverkürzung; Gefälligkeitsplanung; Nachverdichtung; örtlicher Wohnbedarf; Naturgenuss; körperliche Unversehrtheit — 46
<b>BVerfG</b>	B.v. 22.08.2018	<b>2 BvQ 53/18</b> u.a.	Einstweilige Anordnung des Bundesverfassungsgerichts (abgelehnt); Bundestagswahl 2017; fehlende Wählbarkeit der CDU in Bayern; fehlende Wählbarkeit der CSU außerhalb Bayerns — 49
<b>BayVGH</b>	B.v. 03.07.2018	<b>4 CE 18.1224</b>	Öffentliche Einrichtung einer Gemeinde; Überlassung an einen privaten Betreiberverein; Widmung durch vertragliche Festlegung des Gemeinwohlzwecks; parteirechtliches Gleichbehandlungsgebot; Beschränkung auf bestimmte Arten von Parteiveranstaltungen; Einwirkungsverpflichtung des Einrichtungsträgers — 50
	B.v. 16.05.2018	<b>9 ZB 14.653</b>	Baueinstellung; Erneuerung der Dachkonstruktion in wesentlichen Teilen; Bezugnahme in Entscheidungsgründen auf eine andere Entscheidung — 53
	B.v. 24.07.2018	<b>14 ZB 17.2275</b>	Naturschutzrechtliches Vorkaufsrecht; Umfang der Ausübung bei einem Grundstück mit Teichen; ausreichende Ermessenserwägungen der Behörde; Darlegungsanforderungen — 54
<b>BVerwG</b>	U.v. 26.04.2018	<b>3 C 7.16</b>	Fundtier; Fundbehörde; Ablieferung; Verwahrungspflicht; Tierschutz; Unterrichtung; Tierschutzverein; Aufwendungsersatzanspruch; öffentlich-rechtliche Geschäftsführung ohne Auftrag — 55
	U.v. 26.04.2018	<b>3 C 24.16</b>	Dereliktion eines Tieres; Aussetzungsverbot; Fundsache; Fundtier; Eigentumsaufgabe; Mehrfachzuständigkeit; auch fremdes Geschäft; öffentlich-rechtliche Geschäftsführung ohne Auftrag — 58
<b>Wissenswertes für den Rechtsanwalt</b>			
<b>BayVGH</b>	B.v. 20.03.2018	<b>5 C 17.2208</b>	Beschwerde des Zeugen gegen Ordnungsgeldfestsetzung; Beschwerdewert; Vertretungszwang (verneint); genügende Entschuldigung des Ausbleibens — 60

**Schriftleiter** Dr. Herbert von Golitschek, Präsident a. D. des Bayerischen Verwaltungsgerichts Würzburg, Am Sonnenhang 1, 97204 Höchberg, Tel. (09 31) 4 52 06 49, Fax (09 31) 4 52 09 21; E-Mail: bayvbl@boorberg.de



## Inhalt

### Abhandlungen

*Baßlsperger*, Beamtenrecht im Spiegel der Bayerischen Verfassung — 797

*Lenk/Wiedmann*, Die Vereinbarkeit des bayerischen Präventivgewahrsams für „Terrorgefährder“ mit der EMRK — 803

### Ausbildung und Prüfung

Aufgabe 8 der Zweiten Juristischen Staatsprüfung 2014/1 (*Hutka/Frey*) — 828

### Literatur

*Wichmann*, Straßenreinigung und Winterdienst in der kommunalen Praxis (Allesch) — 832

*Gaß/Popp*, Die Gemeinde als Unternehmer (Deubert) — 832

### Notizen

Abhandlungen in den weiteren Verwaltungsblättern im Jahr 2018 (Erstes Halbjahr) — II

Beiträge in PUBLICUS – Der Online-Spiegel für das Öffentliche Recht — III

Vorschau, Impressum — IV

### Rechtsprechung

<b>BayVerfGH</b>	E.v. 17.07.2018	<b>Vf. 28-IX-18</b>	Zulassung eines Volksbegehrens; Flächenverbrauch in Bayern; Höchstgrenze; gerichtliche Überprüfung des Gesetzentwurfs; Kontrolldichte; Evidenzkontrolle; Gesetzesvorbehalt; Wesentlichkeitstheorie; Bestimmtheit; Delegation; Rechtsverordnung; Landesentwicklungsprogramm; Zielvorgabe; kommunale Planungshoheit — 809
<b>BayVGH</b>	U.v. 24.11.2017	<b>15 N 16.2158</b>	Ermittlungs- und Bewertungsdefizit im Rahmen der Bauleitplanung; planbedingte Erhöhung des Verkehrslärms — 814
	B.v. 29.01.2018	<b>20 CS 17.1824</b>	Beitragssatzung; Satzungsbeschluss; Verletzung des Öffentlichkeitsgrundsatzes; Herstellungsbeitrag/Entwässerung; Verbesserungsbeitrag; Altanschließer; Übergangsregelung — 818
	B.v. 10.04.2018	<b>4 CS 17.2083</b>	Öffentliche Einrichtung; Widerruf der Zuweisung eines Verkaufstandes auf dem Viktualienmarkt; Verstoß gegen lebensmittelrechtliche Hygienevorschriften — 820
	B.v. 03.04.2018	<b>22 S 17.2080</b>	Androhung eines Ordnungsgeldes zur Durchsetzung einer Unterlassungspflicht (öffentlich-rechtlicher Abwehrensanspruch gegen Geräuschmissionen, die von einer gemeindlichen Einrichtung ausgehen); Rechtsschutzbedürfnis — 822
	B.v. 24.07.2017	<b>12 CE 17.704 (Ls.)</b>	Anspruch auf Erteilung einer Betriebserlaubnis für eine Jugendhilfeeinrichtung; Begriff der erlaubnispflichtigen Einrichtung — 824
<b>BVerwG</b>	B.v. 02.05.2018	<b>4 BN 7.18</b>	Festlegung der Kubatur eines Vorhabens im Vorhaben- und Erschließungsplan — 825
<b>BGH</b>	U.v. 14.06.2018	<b>III ZR 54/17</b>	Amtshaftung; Amtspflichtverletzung; Feuerwehrbeamter; Haftungsprivileg; Vorsatz und grobe Fahrlässigkeit; Verwendung von PFOS-Schaum; entscheidungserheblicher Vortrag; Übergehen — 826
<b>Wissenswertes für den Rechtsanwalt</b>			
<b>BVerwG</b>	B.v. 02.02.2018	<b>1 WRB 2.17</b>	Gerichtliches Antragsverfahren; Kostenentscheidung; Rechtsbeschwerdeverfahren; Wehrbeschwerdeordnung — 828

# BayVBl

## 24/2018 Bayerische Verwaltungsblätter

Zeitschrift für öffentliches Recht und öffentliche Verwaltung

**Schriftleiter** Dr. Herbert von Golitschek, Präsident a. D. des Bayerischen Verwaltungsgerichts Würzburg, Am Sonnenhang 1, 97204 Höchberg, Tel. (09 31) 4 52 06 49, Fax (09 31) 4 52 09 21; E-Mail: bayvbl@boorberg.de



## Inhalt

### Abhandlungen

von *Lewinski/Habel*, Prüfungsarchive der Schulverwaltungen – Informationszugang und dessen urheberrechtliche Grenzen nach dem neuen UrhWissG — **833**

### Bericht

Bericht des Bayerischen Landesjustizprüfungsamtes für das Jahr 2017 — **841**

### Ausbildung und Prüfung

Lösungsskizze zur Aufgabe 8 der Zweiten Juristischen Staatsprüfung 2014/1 (Text s. BayVBl. 2018, 828) (*Hutka/Frey*) — **862**

### Notizen

Informationen — **II**  
Veranstaltungen, Vorschau, Impressum — **IV**

### Rechtsprechung

<b>EuGH</b>	U.v. 13.06.2018	<b>Rs. C-683/16</b>	Gemeinsame Fischereipolitik; Erhaltung der biologischen Meeresschätze; Umweltschutz; Erhaltung der natürlichen Lebensräume sowie der wild lebenden Tiere und Pflanzen; ausschließliche Zuständigkeit der Europäischen Union — <b>844</b>
<b>BVerfG</b>	B.v. 02.03.2018	<b>2 BvR 780/16 (Ls.)</b>	Beamte auf Lebenszeit; Ernennung zu Richtern auf Zeit; wiederholte Bestellung; gesetzlicher Richter — <b>846</b>
	U.v. 24.07.2018	<b>2 BvR 309/15 und 2 BvR 502/16 (Ls.)</b>	Patient; Fixierung; Freiheit der Person; Freiheitsentziehung; Ermächtigungsgrundlage; Verhältnismäßigkeit; Regelungsauftrag; Übergangszeitraum; Richtervorbehalt; richterlicher Bereitschaftsdienst — <b>847</b>
	U.v. 27.02.2018	<b>2 BvE 1/16 (Ls.)</b>	Politische Partei; Chancengleichheit im politischen Wettbewerb; staatliche Neutralität; Pressemitteilung einer Bundesministerin — <b>847</b>
<b>BayVGH</b>	U.v. 14.02.2018	<b>9 BV 16.1694</b>	Baugenehmigung; Nachbarklage; Gemeinschaftsunterkunft im faktischen Gewerbegebiet — <b>847</b>
	U.v. 04.08.2017	<b>9 N 15.378 (Ls.)</b>	Vorhabenbezogener Bebauungsplan der Innenentwicklung; Festsetzung eines allgemeinen Wohngebiets; Abwägung; Gewerbelärm; Verkehrslärm; passive Schallschutzmaßnahmen — <b>853</b>
	U.v. 07.03.2018	<b>1 N 15.625</b>	Unwirksamkeit eines Bebauungsplans; Bewahrung des Dorfcharakters als legitimes städtebauliches Anliegen; Abwägungsfehler; unzureichende Behandlung von Eigentümerinteressen — <b>853</b>
	B.v. 23.07.2018	<b>4 C 18.867</b>	Prozesskostenhilfe; Umbettung einer Urne; Ruhezeit; Umzug als wichtiger Grund (verneint) — <b>855</b>
	B.v. 14.09.2017	<b>17 P 17.778</b>	Antrag von Personalratsmitgliedern auf Feststellung der Unwirksamkeit der Wahl eines weiteren Ergänzungsmitglieds in den Vorstand; Listenschutz auch für die Liste mit der größten Anzahl an abgegebenen Stimmen — <b>856</b>
<b>BVerwG</b>	U.v. 17.05.2018	<b>4 C 2.17</b>	Bindungswirkung rechtskräftiger Urteile bei unterschiedlichen Streitgegenständen; Naturschutzrecht; Befreiung; unzumutbare Belastung; Entschädigung; Folgeprozess — <b>858</b>

### Wissenswertes für den Rechtsanwalt

**BVerwG** B.v. 12.06.2018 **9 B 4.18**  
Ablehnungsgesuch; Abweisung durch Beschluss; Anhörung; Berufungsgericht; Berufungsurteil; Berufungsverfahren; Besorgnis der Befangenheit; Wiederaufnahmeklage; gesetzlicher Richter; rechtliches Gehör; vereinfachtes Berufungsverfahren — **860**

## Inhaltsverzeichnis

### SCHWERPUNKTTHEMA

#### Modern Family – Entwicklungen im Familienrecht

- 1 *Friederike Rademacher/Daniel Nickisch*, Ehe light? – Alternative Rechtsinstitute des gemeinschaftlichen Zusammenlebens
- 8 *Kerstin Niethammer-Jürgens*, Adoption – Rechtslage aus Sicht der Praxis
- 13 *Anja Amend-Traut/Josef Bongartz*, Auf anderen Wegen – „Leihmütter“, Samenspende und „ihre“ Kinder im deutschen Abstammungsrecht
- 21 *Stefan Treichel*, Zur arbeits- und sozialrechtlichen Ausgestaltung von Vereinbarkeitsfragen

### FALLBEARBEITUNG

- 30 Zivilrecht – Grundstudium, Gesellschafts- und Erbrecht: *Carsten Schäfer/Ralf Merkle*, „Was ist der Wein noch wert?“ – Fragen zur Nachfolgeplanung und Kommanditistenhaftung
- 40 Öffentliches Recht – Examen, Grundrechte: *Michael Sachs/Maren Henseler*, „Auf einer Wellenlänge?“
- 50 Strafrecht – Grundstudium, Strafrecht BT: *Alessandro Giannini/Ann-Kristin Mayrhofer*, „Wandertag“

### GRUNDLAGEN

- 58 Wer war eigentlich...? *David Kuch*, Werner Hoppe
- 61 *Arno Görlitz*, Grundlagen und Klausurkonstellationen der Verpflichtungs- und Verfügungsbeschränkungen gem. §§ 1365 ff. BGB
- 68 *Hinnerk Wißmann/Marieke Klomp*, Grundzüge des Verwaltungsvollstreckungsrechts
- 74 *Michael Lindemann/Jan Bauerkamp/Jean-Marc Chastenier*, „Verbotene Kraftfahrzeugrennen“ (§ 315d StGB) in der Fallbearbeitung

### STUDIENPRAXIS

- 81 Der Jurist in der Praxis: Interview mit *Stefan Brink*, Landesbeauftragter für den Datenschutz und die Informationsfreiheit Baden-Württemberg
- 85 Recht ausgebildet: *Jan-Peter Möhle*, Die Vorbereitung auf die Examensklausuren und der Umgang mit der Nervosität
- 90 *Daniel Nees*, Der Vorschlag der Kommission zur Änderung der Dublin-III-Verordnung

AULINGER  
RECHTSANWÄLTE | NOTARE



Mit dem Programm Aulinger **Fellows** fördern wir angehende Juristen – sowohl finanziell als auch persönlich.

noch bis

**31.01.**  
bewerben

mehr unter

[www.aulinger-stipendium.eu](http://www.aulinger-stipendium.eu)



[www.aulinger.eu](http://www.aulinger.eu)

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

Archiv **D3-L302**  
Völkerrechts **WU**

Herausgegeben von  
**Sigrid Boysen · Markus Tobias Kotzur**  
**Robert Uerpmann-Witzack**

**Claus Kieß**  
Die Aktivierung der Zuständigkeit  
des Internationalen Strafgerichtshofs  
für das Verbrechen der Aggression

**Sebastian Rödl**  
Freiheit als Recht

**Andreas Kulick**  
Die humanitäre Repressalie –  
Rechtsbruch zur Rechtsdurchsetzung?

**Johann Laux**  
A New Type of Evidence?

**Jing Lu**  
Reflections on the Questions regarding  
Chagos Archipelago Put to the ICJ



Band 56 Heft 3 **September 2018**



# Archiv des Völkerrechts

56. Band · 3. Heft

## Inhalt dieses Heftes

### Abhandlungen

- Claus Kreß*: Die Aktivierung der Zuständigkeit des Internationalen Strafgerichtshofs für das Verbrechen der Aggression ..... 269
- Sebastian Rödl*: Freiheit als Recht ..... 289
- Andreas Kulick*: Die humanitäre Repressalie – Rechtsbruch zur Rechtsdurchsetzung? ..... 303
- Johann Laux*: A New Type of Evidence? Cyberinvestigations, Social Media, and Online Open Source Video Evidence at the ICC . 324

### Beiträge und Berichte

- Jing Lu*: Reflections on the Questions regarding Chagos Archipelago Put to the ICJ ..... 361

### Besprechungen

- Frank Schorkopf*: Staatsrecht der internationalen Beziehungen  
Referent: *Jannis Lennartz* ..... 380
- Sigrid Lorz*: Ausländische Staaten vor deutschen Zivilgerichten  
Referent: *Matthias Kloth* ..... 382
- Tania Fabricius*: „Aufarbeitung von in Kolonialkriegen begangenen Unrecht. Anwendbarkeit und Anwendung internationaler Regeln des bewaffneten Konflikts und nationalen Militärrechts auf Geschehnisse in europäischen Kolonialgebieten in Afrika“  
Referent: *Jörn Axel Kämmerer* ..... 384
- Christy Shucksmith*: The International Committee of the Red Cross and its Mandate to Protect and Assist – Law and Practice  
Referent: *Linus Mübrel* ..... 386

# COMMON MARKET LAW REVIEW

CONTENTS Vol. 55 No. 6 December 2018

Editorial comments: *A stronger Common Foreign and Security Policy for a self-reliant Union?* 1675-1684

## Articles

J. Callewaert, Do we still need Article 6(2) TEU? Considerations on the absence of EU accession to the ECHR and its consequences 1685-1716

M. Luchtman, The ECJ's recent case law on *ne bis in idem*: Implications for law enforcement in a shared legal order 1717-1750

P. Caro de Sousa, EU and national approaches to passing on and causation in competition damages cases: A doctrine in search of balance 1751-1784

S. Blockmans, The EU's modular approach to defence integration: An inclusive, ambitious and legally binding PESCO? 1785-1826

## Case law

### A. Court of Justice

Judicial independence under threat: The Court of Justice to the rescue in the *ASJP* case, L. Pech and S. Platon 1827-1854

Family rights for naturalized EU citizens: *Lounes*, V. Réveillère 1855-1878

Effective judicial protection of individual data protection rights: *Puškar*, H. Ellingsen 1879-1898

Distinguishing between law and science in terms of causation and the hepatitis B vaccine: *W v. Sanofi Pasteur*, E. Brosset 1899-1916

Common Foreign and Security Policy, counter-terrorism measures and judicial review: *Hamas* and *LTTE*, G. Harpaz 1917-1940

International jurisdiction for violations of personality rights on the internet: *Bolagsupplysningen*, A. Bizer 1941-1958

Commitments and network governance in EU antitrust: *Gasorba*, S. Makris and A. Ruiz Feases 1959-1988

**Book reviews** 1989-2018

**Index** I-XXII

Archiv für  
civilistische Praxis

D3-Z210

Herausgegeben von  
**Reinhard Bork · Jochen Taupitz**  
**Gerhard Wagner**

**Jochen Hoffmann / Simon Horn**  
Grundfragen des kaufrechtlichen  
Aufwendungsersatzes für Ein- und Ausbaukosten

**Daniel Damler / Stefan Zeyher**  
Der Rechtsirrtum in der offenen Gesellschaft

**Kristin Boosfeld**  
Von der *actio quanti minoris*  
zur *performance reduction*



218. Band · Heft 6

Dezember 2018

# Archiv für die civilistische Praxis

Herausgegeben von  
Reinhard Bork, Jochen Taupitz und Gerhard Wagner

---

## Abhandlungen

- Jochen Hoffmann/Simon Horn*: Grundfragen des kaufrechtlichen  
Aufwendungsersatzes für Ein- und Ausbaukosten ..... 865
- Daniel Damler/Stefan Zeyher*: Der Rechtsirrtum in der offenen Gesellschaft.  
Theorie und Praxis ..... 905
- Kristin Boosfeld*: Von der *actio quanti minoris* zur *performance reduction*.  
Plädoyer für ein allgemeines Minderungsrecht ..... 944

## Literatur

- Jens-Uwe Franck*: Marktordnung durch Haftung  
Referentin: *Dörte Poelzig* ..... 983
- Chris Thomale*: *Leistung als Freiheit*  
Referent: *Klaus Bartels* ..... 991
- Stichwortverzeichnis ..... 1001