



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, WTS Steuerberatungsgesellschaft mbH, 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

RA Prof. Dr. Jochem Reichert / RA Tim Knoche – Schriftliches Umlaufverfahren und präsenzlose Gesellschafterversammlung in der GmbH
– Vor, während und nach der COVID-19-Pandemie

Zumindest in modernen GmbH-Satzungen gibt es vermehrt Regelungen, die Möglichkeiten einer schriftlichen Beschlussfassung gegenüber der geltenden Bestimmung des § 48 Abs. 2 GmbHG erweitern, indem sie dieses Verfahren nicht an die Zustimmung aller Gesellschafter binden. Auch wird häufig zugelassen, an Gesellschafterversammlungen auch per Video-Conferencing oder Telefonzuschaltung teilzunehmen oder auch eine Stimmabgabe schriftlich nachzureichen. Die Regel sind solche Bestimmungen allerdings nicht. Gerade der Rückgriff auf Videokonferenzen oder Telefon setzt nach den gebräuchlichen statutarischen Bestimmungen meist die Zustimmung aller Gesellschafter voraus. Von daher war der gesetzgeberische Eingriff zur Sicherstellung der Handlungsfähigkeit der GmbH während der Corona-Pandemie notwendig und richtig. Dieser gesetzgeberische Eingriff sieht befristet vor, dass das in § 48 Abs. 2 GmbHG geregelte schriftliche Umlaufverfahren auch ohne Zustimmung sämtlicher Gesellschafter durchgeführt werden kann. Diese „minimalinvasive“ Änderung wirft gewisse Auslegungsfragen auf und lässt vor allen Dingen Raum für weitergehende statutarische Bestimmungen. Dem soll in diesem Beitrag nachgegangen werden. 461

RA StB Carsten Peetz – Spaltung und Veräußerung von Anteilen an Kapitalgesellschaften – Überlegungen und Fragen zur notwendigen Rechtssicherheit des § 15 Abs. 2 Satz 2 bis 4 UmwStG

Umstrukturierungen der Rechtsträger von Unternehmen werden durch das UmwG und der angeordneten Gesamtrechtsnachfolge solcher Vorgänge gesellschaftsrechtlich gefördert. Steuerrechtlich hat der Gesetzgeber solche Vorgänge durch das UmwStG und durch das Wahlrecht eines Buchwertansatzes flankiert. Der Steuergesetzgeber trachtet aber auch danach, Vorgänge zu verhindern, die er als Missbrauch einstuft. Zu den Vorschriften, die einen Missbrauch verhindern sollten, gehören die Bestimmungen des § 15 Abs. 2 UmwStG. Aktuelle Urteile des FG Hamburg und des FG Berlin wecken Zweifel, ob der Gesetzgeber mit § 15 Abs. 2 Satz 3 und 4 UmwStG wirksame und praktikable Regelungen geschaffen hat. ... 467

Rechtsprechung

Gesellschaftsrecht

Geschäftsführer: § 64 Satz 1 GmbHG ist kein Schutzgesetz i.S.d. § 823 Abs. 2 BGB

(BGH, Versäumnisurt. v. 19.11.2019 – II ZR 233/18)

m. Anm. Volker Römermann 476



Brennpunkte – Gestaltungen – Handlungsbedarf: Jetzt anmelden für das Seminar „Unternehmensumwandlungen rund um die GmbH/GmbH & Co. KG“ am 11./12.09. unter otto-schmidt.de/seminare/

Inhalt

GmbH-Recht: Rechtsschutzbedürfnis bei wiederholter Registeranmeldung ohne Beseitigung des gerügten Beschlussmangels

(OLG Brandenburg, Urt. v. 27.11.2019 – 7 U 185/18)

m. Anm. Karsten Haase 483

Umwandlungsrecht: Anteilsgewährungspflicht grundsätzlich auch bei Verschmelzung beteiligungsidentischer Schwestergesellschaften eines Gesellschafters

(OLG Köln, Beschl. v. 22.1.2020 – 18 Wx 22/19)

m. Anm. Dominik Nast 486**Steuerrecht**

Stille Beteiligung: Abtretung einer Darlehensforderung als typisch stille Einlage

(BFH, Urt. v. 28.11.2019 – IV R 54/16) 489

Bilanzrecht: Bewertung ungewisser Verbindlichkeiten; Maßgeblichkeit der Handelsbilanz für die Steuerbilanz nach Inkrafttreten des BilMoG

(BFH, Urt. v. 20.11.2019 – XI R 46/17) 498

Ertragsteuer: Änderung wegen irriger Beurteilung eines Sachverhalts (§ 174 Abs. 4 AO); nichtabziehbare Betriebsausgaben (§ 4 Abs. 5 Satz 1 Nr. 3 EStG – „Gästehaus“)

(BFH, Urt. v. 20.11.2019 – XI R 49/17) 502

Gewerbesteuer: Gewerbesteuerpflicht des Einbringungsgewinns I

(BFH, Urt. v. 11.7.2019 – I R 26/18) 506

Gewerbesteuer: Gewerbesteuerpflicht des Einbringungsgewinns II

(BFH, Urt. v. 11.7.2019 – I R 13/18)

m. Anm. Jens-Uwe Hinder / Lukas Kawka 508**GmbHR Report****GmbHR im Blickpunkt**

RA Prof. Dr. Jochem Reichert / RA Dr. Christian Bochmann, LL.M. (Cambridge) – Beschlussfassungen in der GmbH in Zeiten von „Social Distancing“ R132

Unternehmensrecht

BGH: Ordnungsgemäße Aufklärung über wesentliche Verflechtung im Prospekt (*Stephan Ulrich*) R134

Vereinbarkeit von Geschäftsführertätigkeit und Beiratsstellung bei der GmbH (*Stephan Ulrich*) R134

Will man Teil der kritischen Infrastruktur sein? (*Stephan Ulrich*) R135

Steuer- & Bilanzrecht

BFH: Nachträgliche Anschaffungskosten auf eine Beteiligung aus eigenkapitalersetzenden Finanzierungshilfen (*Christian Levedag*) R135

BFH: Anwendung der Spartenrechnung gemäß § 8 Abs. 9 KStG auch auf Altverluste (*Christian Levedag*) R136

BMF: Veröffentlichung eines FAQ-Katalogs „Corona“ (Steuern) (*Georg Geberth / Martin Bartelt*) R137

OECD: Problem der „gestrandeten“ oder im Home-Office befindlichen Mitarbeiter (*Georg Geberth / Martin Bartelt*) R137

OECD: Zusammenstellung von steuerlichen Corona-Maßnahmen der nationalen Staaten (*Georg Geberth / Martin Bartelt*) R137

Arbeits- & Sozialrecht

BAG: Vergütungspflichtige Reisezeiten im Außendienst (*Martin Pröpper*) R138

LAG Düsseldorf: Strittige Betriebsratswahl bei Online-Lieferdienst („Flaschenpost“) (*Martin Pröpper*) R138



Garantiert Mehrwert.

Der Kommentar von Rödder/Herlinghaus/van Lishaut ist das Standardwerk für Umstrukturierungen der Oberklasse. Die umfassende und ausgewogene Kommentierung hilft Ihnen, selbst die größten oder komplexesten Umstrukturierungen souverän und fehlerfrei zu beraten.

Bestellen Sie jetzt unter otto-schmidt.de/rug3

Inhalt

Wirtschafts-Praxis

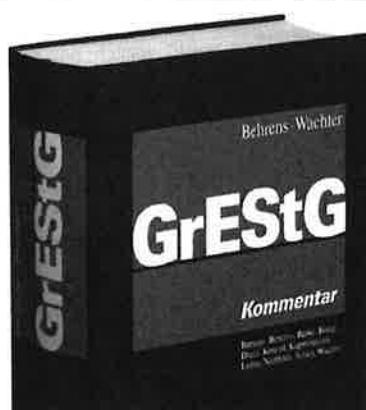
Untersuchung zu familienfreundlichen Arbeitsbedingungen im Mittelstand (<i>Marianne Gajo</i>)	R139
Güterumschlag in deutschen Seehäfen 2019 (<i>Marianne Gajo</i>)	R141

Zeitschriftenspiegel

Gesellschaftsrecht	R142
Steuerrecht	R142

Wussten Sie schon ...

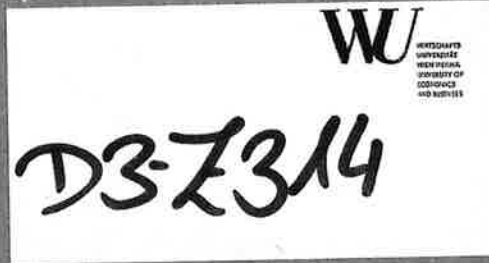
Im **Beratermodul GmbHR** haben Sie Zugriff auf das Online-Archiv Ihrer Zeitschrift. In der **Zeitschriften-App** lesen Sie aktuelle Beiträge auf Ihrem Smartphone. Bei Fragen zu Ihren **Freischaltcodes** wenden Sie sich gerne an den Kundenservice: Telefon 0221 / 93738-997 oder E-Mail an kundenservice@otto-schmidt.de



Lückenlose Argumentation.

Der *Behrens/Wachter* deckt die gesamte Bandbreite steuer- auslösender Rechtsvorgänge ab, vom Kaufvertrag bis zur gesellschaftsrechtlichen Umstrukturierung. Er stellt die Auf- fassung von Verwaltung und Rechtsprechung ausgewogen dar und besticht mit innovativen Argumentationshilfen aus Beratersicht.

Bestellen Sie jetzt unter otto-schmidt.de/bwgr



Mietrecht

Auswirkungen einer Pandemie (COVID-19)
auf das Mietrecht

Wohnungsgemeinnützigkeitsrecht

Vereinbarungen über die Brauchbarkeit des
Mietgegenstands im WGG

Gemeinnützige Eigentumswohnung –
eine Haftungsfalle?

Immobilienbesteuerung

Endlich mehr Klarheit bei „Luxusimmobilien“

Forum Immobilientreuhänder

COVID-19 und Immobiliendienstleistungen



**FACHZEITSCHRIFT FÜR
NEUES MIET- UND
WOHNRECHT**
24. JG. Heft 04, April 2020

Zitiervorschlag:
immolex 2020, Seite
immolex 2020/Nummer

HERAUSGEBER:
Manz'sche Verlags- und
Universitätsbuchhandlung GmbH

LEITENDE REDAKTEURE:
ao, Univ.-Prof. Dr. H. BÖHM
StB Mag. K. FUHRMANN
Sen.-Präs. d. VwGH iR
Dr. E. GALL
HR d. VwGH Dr. F. PFIEL
RA Dr. C. PRADER

SCHRIFTFLEITUNG:
RA Dr. H. RAINER

STÄNDIGE MITARBEITER:
Ri Mag. F. IBY
Ri Mag. M. EBERWEIN
Ri Mag. J. KAINC
Univ.-Prof. Dr. A. KLETEČKA
Mag. C. KOTHBAUER
Ri Mag. S. KULHANEK
RA Dr. E. LINDINGER
Dr. S. MALAINER
RA Dr. R. PESEK
Hon.-Prof.
Dr. J. STABENTHEINER
Dr. A. STARIBACHER

EDITORIAL

Mietzins in Zeiten des Coronavirus (COVID-19) Herbert Rainer	101
Impressum	U3

LEITSÄTZE

Nr. 22 – 29	104
-------------	-----

MIETRECHT

Auswirkungen einer Pandemie (COVID-19) auf das Mietrecht Christian Prader / Lukas Gottardis	106
OGH 18. 12. 2019, 5 Ob 137/19 m • Hauptmietzinserhöhung aufgrund Nutzflächenvergrößerung (Wolfgang Ruckebauer)	108
OGH 17. 12. 2019, 3 Ob 227/19 g • Zur Rechtsstellung des Mitmieters (Alexander Klein)	109

WOHNUNGSEIGENTUMSRECHT

OGH 18. 12. 2019, 5 Ob 186/19 t • Zum Änderungsrecht des Wohnungseigentümers (Simone Maier-Hülle)	110
--	-----

WOHNUNGSGEMEINNÜTZIGKEITSRECHT

Vereinbarungen über die Brauchbarkeit des Mietgegenstands im WGG Nach dem insoweit auch im WGG anwendbaren § 1096 ABGB ist die gemeinnützige Bauvereinigung („GBV“) zur Übergabe des Mietobjekts in „brauchbarem“ Zustand verpflichtet. Die Spezialnorm des § 14 a WGG regelt die Erhaltungspflichten der GBV und sieht neben der „Brauchbarmachung“ des Mietgegenstands auch dessen laufende Erhaltung im „vereinbarten“ Zustand vor. Der Beitrag beleuchtet vor dem Hintergrund des zwingenden Charakters des § 14 a WGG die Möglichkeiten und Grenzen vertraglicher Vereinbarungen über die „Brauchbarkeit“ des Mietobjekts im WGG. Reinhard Pesek	112
Gemeinnützige Eigentumswohnung – eine Haftungsfalle? Soll eine Eigentumswohnung, die von einer Gemeinnützigen Bauvereinigung (GBV) errichtet und von dieser (gleich oder nach vorheriger Vermietung) verkauft wurde, weiterverkauft werden, ist oft fraglich, welches Recht weiterhin zur Anwendung kommt. Eine etwaige Weitergeltung der wohnzivilrechtlichen Bestimmungen des WGG – mit der Konsequenz, dass bei einer Vermietung zB lediglich ein kostendeckendes Entgelt vom Mieter verlangt werden könnte – kann erhebliche Auswirkungen auf den Verkehrswert der Wohnung haben. Fehlende Aufklärung oder eine falsche Bewertung durch den Sachverständigen können Haftungsfragen auslösen. Daniel Köll	116

LIEGENSCHAFTSRECHT

OGH 23. 10. 2019, 1 Ob 166/19 x • Für die Geltendmachung einer Dienstbarkeit ist grundsätzlich die Klageführung erforderlich (Robert Streller) 120

MAKLERRECHT

OGH 22. 1. 2020, 3 Ob 247/19 y • Kein Provisionsanspruch des Maklers nach dem endgültigen Scheitern der Bemühungen des Vermittlers bei späterem Erwerb (Daniel Lassingleithner) 122
OGH 24. 9. 2019, 4 Ob 154/19 d • Zweckgleichwertige Geschäfte (Daniel Richter) 124

VERFAHRENSRECHT

OGH 16. 12. 2019, 1 Ob 206/19 d • Zum Feststellungsinteresse (Nicole Neugebauer-Herl) 124

IMMOBILIENBESTEUERUNG

Endlich mehr Klarheit bei „Luxusimmobilien“ Helene Bovenkamp / Florian Petrikovics / Gottfried Sulz 125
BFG 29. 8. 2019, RV/5100489/2019 • Grunderwerbsteuerpflicht knüpft an die Begründung eines (unbedingten) Anspruchs auf Übereignung, also an das Verpflichtungsgeschäft an (Karin Fuhrmann) 128
VwGH 12. 6. 2019, Ra 2018/13/0050 • Wiener mit Haus in Kärnten: Ausnahme von der Zweitwohnsitzabgabe, wenn Wohnung für Betriebszweck der Land- oder Forstwirtschaft für ihn erforderlich ist (Clemens Malainert/Andreas Staribacher) 129

FORUM IMMOBILIENTREUHÄNDER

COVID-19 und Immobiliendienstleistungen Christoph Kothbauer 132



itrbd3-7329

IT-Rechts-berater

Informationsdienst für IT-Recht und Datenschutz



Nutzen Sie jetzt
Ihre Datenbank!

In Kooperation mit:



Arbeitsgemeinschaft
IT-Recht

7. Deutscher IT-Rechtstag

Beiträge zur Veranstaltung

Rechtsprechung

- › EuGH: Zulässige Videoüberwachung in Wohngebäuden 79
- › BGH: Unzureichende Angabe wesentlicher Produkteigenschaften auf Check-Out-Seite im Onlineshop 80
- › KG: Keine Anwendung von § 72 UrhG auf Computergrafiken in Online-Angeboten 81
- › OLG München: Unzulässiges Ausspähen von E-Mails 83
- › LG Mannheim: Zulässiger Facebook-Faktencheck 86

Beiträge für die Beratungspraxis

IT-Rechtsfragen aus der Praxis

- Weber*
- › Daten- und Rechtemanagement in agilen Strukturen – Integration der rechtlichen Anforderungen durch kollaboratives Arbeiten 89
- Schwenke*
- › Arbeiten mit und als „Corporate Influencer*in“ 92
- Kipker*
- › Herausforderungen der Haftung für digitale Produkte zum kollaborativen Arbeiten 94
- Härtling/Schreiber*
- › Nutzung von E-Mails, Cloud- und Messengerdiensten durch Rechtsanwälte unter Beachtung des Berufs- und Datenschutzrechts 95
- Hussain/Graue*
- › Unternehmensübergreifendes kollaboratives Arbeiten – Anforderungen an Rechtsabteilungen 96

Inhaltsverzeichnis

Aktuelle Kurzinformationen

- › BGH: Vorlagebeschluss zu YouTube-Nutzerdaten 77
- › OLG Köln: Zumutbarkeit umfangreicher PayPal-AGB 77
- › LG Berlin: Teilerfolg gegen Facebook-Beleidigungen 77
- › VG Berlin: Keine „Bereinigung“ einer Schülerakte bei Schulwechsel nach DSGVO 78
- › Neuerungen im JMStV 78
- › Österreich: Double-Opt-in auch für datenschutzrechtliche Einwilligung 78

Rechtsprechung

- › Zulässige Videoüberwachung in Wohngebäuden (EuGH, Urt. v. 11.12.2019 – C-708/18) 79
- › Unzureichende Angabe wesentlicher Produkteigenschaften auf Check-Out-Seite im Onlineshop (BGH, Beschl. v. 28.11.2019 – I ZR 43/19) 80
- › Keine Anwendung von § 72 UrhG auf Computergrafiken in Online-Angeboten (KG, Urt. v. 16.1.2020 – 2 U 12/16 Kart) 81
- › Unanwendbarkeit des § 13 TMG neben der DSGVO (OLG Hamburg, Beschl. v. 10.12.2019 – 15 U 90/19) 82
- › Unzulässiges Ausspähen von E-Mails (OLG München v. 4.12.2019 – 15 U 3688/18) 83
- › Kein Verstoß gegen Persönlichkeitsrechte durch Ausstrahlung der Netflix-Serie „Skylines“ (OLG Frankfurt, Beschl. v. 21.11.2019 – 16 W 56/19) 84
- › Unzulässiger Arzneimittelvertrieb über Onlineplattform (OLG Naumburg, Urt. v. 7.11.2019 – 9 U 39/18) 85
- › Zulässiger Facebook-Faktencheck (LG Mannheim, Urt. v. 27.11.2019 – 14 O 181/19) 86
- › Verletzung des Unternehmerpersönlichkeitsrechts durch negative Bewertung bei Google My Business (LG Hamburg, Urt. v. 3.5.2019 – 324 O 358/18) 88

Beiträge für die Beratungspraxis

IT-Rechtsfragen aus der Praxis

- Prof. Dr. Beatrix Weber, MLE
- › **Daten- und Rechtsmanagement in agilen Strukturen – Integration der rechtlichen Anforderungen durch kollaboratives Arbeiten** 89
- Agile Prozesse verändern nicht nur Unternehmen, sondern auch die Rechtsanwendung und -beratung. Waren bisher Beratungs- und Produktentstehungsprozess getrennt und sequentiell, braucht agiles Projektmanagement „agile Juristen“. Datenschutz*

und Datenmanagement agil zu gestalten, wird durch Legal Process Modeling möglich. Der Jurist als Legal Team Member arbeitet kollaborativ und prozessintegrativ an derselben Aufgabe wie die anderen Teammitglieder.

Dr. Thomas Schwenke

- › **Arbeiten mit und als „Corporate Influencer*in“** – Eine Büchse der Pandora mit Kennzeichnungs-, Impressum-, Datenschutz- und Haftungspflichten **92**
- Statt sich nur auf betriebsfremde Influencer*innen zu verlassen, setzen Unternehmen zunehmend eigene Mitarbeiter*innen als „Corporate Influencer*innen“ ein. Doch was zunächst Vorteile in Form von inhaltlicher Kontrolle und Kostenersparnissen bringt, führt zugleich zu einer Reihe von wettbewerbs- sowie datenschutzrechtlichen Folgen und Risiken. Arbeitgeber*innen müssen schon aufgrund ihrer Fürsorgepflichten im Vorfeld aktiv Vorkehrungen treffen.*

Dr. Dennis-Kenji Kipker

- › **Herausforderungen der Haftung für digitale Produkte zum kollaborativen Arbeiten** **94**
- So beliebt digitale Produkte zum kollaborativen Arbeiten auch sind, darf nicht vergessen werden, dass mit jeder Verarbeitung von personenbezogenen Daten auch Risiken verbunden sind – gerade dann, wenn es um sensible Mandantendaten geht. Der Beitrag erläutert in Grundzügen die spiegelbildlichen Verantwortlichkeiten, die sich auf unterschiedlichen Ebenen für Produkthersteller und Diensteanbieter von Services zum kollaborativen Arbeiten ergeben.*

Prof. Niko Härting / Marlene Schreiber

- › **Nutzung von E-Mails, Cloud- und Messengerdiensten durch Rechtsanwälte unter Beachtung des Berufs- und Datenschutzrechts** **95**
- Der Beitrag erläutert die berufs- und datenschutzrechtlichen Rahmenbedingungen für die E-Mail-Kommunikation und die Nutzung von Cloud- und Messengerdiensten wie WhatsApp durch Rechtsanwälte.*

Fatima Hussain, LL.M. / Anne Graue

- › **Unternehmensübergreifendes kollaboratives Arbeiten – Anforderungen an Rechtsabteilungen** **96**
- Die Digitalisierung bereitet einen Wandel der Arbeit von Rechtsabteilungen vor. Legal Tech und kollaboratives Arbeiten stellen große Herausforderungen an Rechtsabteilungen, bieten aber auch Chancen. Da rechtliche Fragestellungen oftmals nicht an der Unternehmensebene enden, könnte ein Umdenken hin zu unternehmensübergreifendem kollaborativem Arbeiten einen erheblichen Mehrwert liefern.*

Neues unter www.cr-online.de

Bock, Datenverarbeitung zur Vertragserfüllung: Die Überzeugungskraft der EDSA-Methodik zur Bestimmung der Erforderlichkeit

Literaturempfehlungen

› Regulierung von Meinungsmacht

98

Vorschau auf die nächste Ausgabe

Beiträge zu folgenden Themen sind geplant:

- › Künstliche Intelligenz in Kunst und Design – bietet das Immaterialgüterrecht Schutz?, *Kremer*
- › Neue steuerliche Forschungszulage in Bezug auf Software-Entwicklung, *Bärsch*

Auf den können
Sie sich berufen.



otto-schmidt.de/gwg3

Bestrangig!



Jetzt bestellen: otto-schmidt.de

Bearbeiter

IT-Rechtsberater (ITRB),

ehemals Computerrecht Intern (CI) 1998–2000

Herausgeber:

› RA Prof. Dr. Jochen Schneider

Redaktion:

› RAin Stefanie Fuchs-Galilea, LL.M. (verantw. Redakteurin)
› Veronika Schindhelm (Redaktionsassistentin), Anschrift des Verlages, Tel. 02 21/9 37 38-1 89 (Redaktions-Sekr.) bzw. -9 97 (Vertrieb/Abonnementsverwaltung), Fax 02 21/9 37 38-9 03 (Redaktions-Sekr.) bzw. -9 43 (Vertrieb/Abonnementsverwaltung),
E-Mail: itrb@otto-schmidt.de, Internet: www.itrb.de

Aktuelle Kurzinformationen:

› RA German von Blumenthal, Berlin › RAin Vilma Niclas, Berlin › RA Brian Scheuch, Hannover

Rechtsprechung:

› RA Thomas Elteste, LL.M., Frankfurt/M. › RA Dr. Thomas Engels, LL.M., LEXEA Rechtsanwälte, Köln › RA Dr. Ingemar Kartheuser, LL.M., Linklaters LLP, Frankfurt/M. › RA Dr. Nicolas Kunczik, Köln › RA Markus Rössel, LL.M., Köln › RA Dr. Aegidius Vogt, Herberger Vogt von Schoeler, München › RA Dr. Thomas Wülfing vBP, Wülfing Zeuner Rechel, Hamburg

IT-Rechtsfragen aus der Praxis:

› RA Frieder Backu, Schneider Schiffer Weihermüller, München › RAin Elke Bischof, MAYBURG Rechtsanwalts-gesellschaft mbH, München › RA Dr. Malte Grützmacher, LL.M., Hamburg › RA Dr. Mathias Lejeune, München › RA Dipl.-Inform. Dr. Helmut Redeker, Rechtsanwälte Heinle & Partner, Bonn › RAin Birgit Roth-Neuschild, Bender Harrer Krevet, Karlsruhe › Dr. Thomas Söbbing, LL.M., Frankfurt/M. › RA Andreas Witte, München

Hinweise zur Vertragsgestaltung:

› RAin Dr. Astrid Auer-Reinsdorff, Berlin › RAin Dr. Christiane Bierekoven, Ebner Stolz, Köln › RA Prof. Dr. Stefan Ernst, Freiburg/Br. › RA Prof. Niko Härtling, Berlin › RA Dr. Bernhard Hörl, Stuttgart › RA Michael Intveen, Schindler Rechtsanwälte, Düsseldorf › RA Sascha Kremer, KREMER Rechtsanwälte, Köln › RA Dr. Thomas Lapp, IT-Kanzlei dr-lapp.de, Frankfurt/M. › RA Prof. Dr. Jochen Schneider, Schneider Schiffer Weihermüller, München › RAin Michaela Witzel, LL.M., Schneider Schiffer Weihermüller, München

Literaturempfehlungen:

› Dipl. iur. Julia Keye, LL.M., Berlin

Juristische Schulung

JuS

ZEITSCHRIFT FÜR STUDIUM UND REFERENDARIAT

03-2186

4/2020

60. Jahrgang

Seiten 289–384

AUS DEM INHALT:

AUFSATZ

Prof. Dr. Dr. Milan Kubli

Der Versuch beim erfolgsqualifizierten Delikt

STUDIUM

Rechtsreferendar Paul Konertz

Probleme erkennen in juristischen Prüfungsaufgaben

Prof. Dr. Christian Armbrüster und

Stud. iur. Viktoria Wollenberg

Grundfälle zum AGG

Präsident des BVerfG Prof. Dr. Dres. h. c. Andreas

Voßkuhle und Jun.-Prof. Dr. Thomas Wischmeyer

Grundwissen – Öffentliches Recht: Gesetzgebungs-
kompetenzen

REFERENDARIAT

Rechtsanwältin Dr. Anna-Katharina Pieronczyk und

Rechtsreferendar Marc-Christian Pieronczyk

Die Streitgenossenschaft gem. §§ 59 ff. ZPO

FALLBEARBEITUNG

Wiss. Mitarbeiterin Anne Böttcher und

Wiss. Mitarbeiterin Sarah Katharina Stein, MLE

Anfängerklausur – Öffentliches Recht: Grundrechte

Prof. Dr. Torsten Körber, LL. M., und

Akad. Rat a. Z. Dr. Carsten König, LL. M.

(Original-)Referendarexamensklausur – Zivilrecht:

Anstellung und Kündigung eines Geschäftsführers



0250202004

Herausgeber

Präsident des LG a. D. Prof. Dr. Michael Huber
Prof. Dr. Stephan Lorenz, Mitglied des BayVerfGH
Prof. Dr. Thomas Rönau
Präsident des BVerfG Prof. Dr. Dres. h. c. Andreas Voßkuhle

Schriftleitung

Rechtsanwalt Dr. David Herbold
Rechtsanwältin Dr. Urte Hüsich

60. Jahrgang
April 2020 · Heft 4

www.JuS.de

Beirat

Akad. Rat Dr. Tristan Barczak, LL.M. – Akad. Rat Dr. Christian Brand – Wiss. Assistentin Dr. Gabriele Buchholtz – Privatdozent Dr. Tobias Ceffinato – Prof. Dr. Mohamad El-Ghazi – Privatdozent Dr. Michael Goldhammer, LL.M. – Privatdozent Dr. Moritz Hennemann, M. Jur. – Akad. Rat Dr. Till Patrik Holterhus, MLE, LL.M. – Notarassessor Privatdozent Dr. Patrick Meier – Akad. Rätin Dr. Anne-Christin Mittwoch – Akad. Rat Dr. David Paulus – Jun.-Prof. Dr. Timo Rademacher, M. Jur. – Wiss. Mitarbeiterin Dr. Charlotte Schmitt-Leonardy – Prof. Dr. Meik Thöne, M. Jur. – Jun.-Prof. Dr. Thomas Wischmeyer

Aufsatz	<i>Prof. Dr. Dr. Milan Kuhli</i> Der Versuch beim erfolgsqualifizierten Delikt	289
Studium	<i>Rechtsreferendar Paul Konertz</i> Probleme erkennen in juristischen Prüfungsaufgaben	297
	<i>Prof. Dr. Christian Armbrüster und Stud. iur. Viktoria Wollenberg</i> Grundfälle zum AGG	301
	<i>Rechtsanwalt Dr. Fabian Brugger</i> Die Rückabwicklung familiärer Zuwendungen in der Fallbearbeitung	306
	<i>Wiss. Mitarbeiter Dr. Björnstjern Baade</i> Typische methodische Fehler in grundrechtlichen Klausuren	311
	<i>Präsident des BVerfG Prof. Dr. Dres. h. c. Andreas Voßkuhle und Jun.-Prof. Dr. Thomas Wischmeyer</i> Grundwissen – Öffentliches Recht: Gesetzgebungskompetenzen	315
Referendariat	<i>Rechtsanwältin Dr. Anna-Katharina Pieronczyk und Rechtsreferendar Marc-Christian Pieronczyk</i> Die Streitgenossenschaft gem. §§ 59 ff. ZPO	319
Fallbearbeitung	<i>Wiss. Mitarbeiterin Anne Böttcher und Wiss. Mitarbeiterin Sarah Katharina Stein, MLE</i> Anfängerklausur – Öffentliches Recht: Grundrechte – Vermögensvernichtende Angebote?	324
	<i>Akad. Rätin a. Z. Dr. Kristina Peters</i> Anfängerklausur – Strafrecht: Der gut betuchte Professor	328
	<i>Prof. Dr. Alexander Hellgardt, LL.M. (Harvard), und Wiss. Mitarbeiter Fabian B. Schwarzfischer</i> Fortgeschrittenenklausur – Zivilrecht: Handels- und Gesellschaftsrecht – Das Catering-Chaos	334
	<i>Prof. Dr. Torsten Körber, LL.M. (Berkeley), und Akad. Rat a. Z. Dr. Carsten König, LL.M. (Harvard)</i> (Original-)Referendarexamensklausur – Zivilrecht: Anstellung und Kündigung eines Geschäftsführers in einer Einpersonen-GmbH	340
	<i>Richter am VG Dr. Lars Dittrich und Richter am VGH Thomas Baumeister</i> Referendarexamensklausur – Öffentliches Recht: Verwaltungsrecht – Verweigerter Grenzerlaubnis	347

Über 1.000 weitere
Klausuren auf
www.Klausurfinder.de!

Ständige Mitarbeiter der Rechtsprechungsübersicht

Zivilrecht

Prof. Dr. Stefan Arnold, LL.M., Münster
 Prof. Dr. Burkhard Boemke, Leipzig
 Prof. Dr. Volker Emmerich, Bayreuth
 Prof. Dr. Martin Gutzeit, Gießen
 Prof. Dr. Gerald Mäsch, Münster
 Prof. Dr. Sebastian Omlor, LL.M., LL.M. Eur., Marburg
 Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt, Hamburg
 Prof. Dr. Martin Schwab, Bielefeld
 Prof. Dr. Marina Wellenhofer, Frankfurt a. M.

Strafrecht

Prof. Dr. Jörg Eisele, Tübingen
 Prof. Dr. Bernd Hecker, Tübingen
 Prof. Dr. Matthias Jahn, Frankfurt a. M.

Öffentliches Recht

Prof. Dr. Friedhelm Hufen, Mainz
 Prof. Dr. Mehrdad Payandeh, LL.M., Hamburg
 Prof. Dr. Matthias Ruffert, Berlin
 Prof. Dr. Michael Sachs, Köln
 Prof. Dr. Peter Selmer, Hamburg
 Prof. Dr. Rudolf Streinz, München
 Prof. Dr. Christian Waldhoff, Berlin



Rechtsprechungsübersicht

Zivilrecht	<i>Prof. Dr. Sebastian Omlor</i>	Zahlungsentgelte bei PayPal und „Sofortüberweisung“ OLG München, Urt. v. 10.10.2019 – 29 U 4666/18, GRUR-RS 2019, 23796	353
	<i>Prof. Dr. Stefan Arnold</i>	Sachmangel und Rücktritt beim Kauf von Reitpferden BGH, Urt. v. 30.10.2019 – VIII ZR 69/18, NJW 2020, 389	355
	<i>Prof. Dr. Gerald Mäsch</i>	Kontrollfreiheit vorformulierter Vertragsklauseln BGH, Urt. v. 11.7.2019 – VII ZR 266/17, NJW 2019, 2997	356
	<i>Prof. Dr. Martin Schwab</i>	Gebäudeversicherung im Haftungsverband einer Grundschuld BGH, Urt. v. 12.4.2019 – V ZR 132/18, r+s 2019, 586	359
	<i>Prof. Dr. Marina Wellenhofer</i>	Hausübertragung gegen Pflegeverpflichtung OLG Frankfurt a. M., Beschl. v. 6.5.2019 – 8W 13/19, NJW-RR 2019, 1417	361
	<i>Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt</i>	Schadensersatz wegen Verletzung einer Gerichtsstandsvereinbarung BGH, Urt. v. 17.10.2019 – III ZR 42/19, NJW 2020, 399	363
Strafrecht	<i>Prof. Dr. Jörg Eisele</i>	Abgrenzung von Tatbestands- und Verbotsirrtum BGH, Urt. v. 24.9.2019 – 1 StR 346/18, NJW 2019, 3532	365
	<i>Prof. Dr. Bernd Hecker</i>	Strafbefreiender Rücktritt vom unbeendeten Tötungsversuch BGH, Urt. v. 23.10.2019 – 5 StR 677/18, StV 2020, 83	368
Öffentliches Recht	<i>Prof. Dr. Mehrdad Payandeh</i>	Disziplinarkammer und Justizrat in Polen EuGH, Urt. v. 19.11.2019 – C-585/18, EuZW 2020, 155	370
	<i>Prof. Dr. Rudolf Streinz</i>	Anwendungsbereich der EU-Grundrechtecharta EuGH (Große Kammer), Urt. v. 19.11.2019 – C-609/17, NJW 2020, 35	373
	<i>Prof. Dr. Michael Sachs</i>	Religionsfreiheit und allgemeine Gesetze BVerwG, Urt. v. 4.7.2019 – 3 C 24.17, NJW 2019, 3466	376
	<i>Prof. Dr. Michael Sachs</i>	Verlust der Staatsangehörigkeit nach Vaterschaftsanfechtung BVerfG, Beschl. v. 17.7.2019 – 2 BvR 1327/18, NZFam 2019, 813	378
	<i>Prof. Dr. Christian Waldhoff</i>	Örtliche Zuständigkeit bei Obdachlosenunterbringung VGH München, Beschl. v. 14.8.2019 – 4 CE 19.1546, BeckRS 2019, 19812 VGH Mannheim, Beschl. v. 23.9.2019 – 1 S 1698/19, BeckRS 2019, 23388	380
	<i>Prof. Dr. Friedhelm Hufen</i>	Antragsbefugnis im Normenkontrollverfahren BVerwG, Beschl. v. 17.7.2019 – 3 BN 2.18, NVwZ-RR 2019, 1027	383

Inhaltsverzeichnis JuS-aktuell

Heftvorschau	4	auch Recht	
Fallvorschau	4	Ist der öffentliche Dienst eine Option? – Berufswahl von Juristinnen und Juristen (<i>Sykstus</i>)	34
Top-News	9	ELSA	
Veranstaltungen	11	ELSA-Deutschland: 64. Generalversammlung in Frankfurt a. M. (<i>Schulz</i>)	40
Kolumne		ELSA International: „We, the peoples of the United Nations determined ...“ – Eine ELSA UN-Delegation in Genf (<i>Hirt</i>)	42
„Fehleg im Jurastudium“ – ein Tagungsprotokoll (<i>Karsten Schmidt</i>)	33		

Heftvorschau

Das kommende Heft wird voraussichtlich folgende Beiträge enthalten, wobei kurzfristige Änderungen nicht ausgeschlossen sind:

Aufsatz

Rechtsanwalt Prof. Dr. Ulrich Ramsauer, Nachbarschutz im öffentlichen Baurecht

Studium

Prof. Dr. Christian Armbrüster und Stud. iur. Viktoria Wollenberg, Grundfälle zum AGG

Stud. iur. Hao-Hao Wu, Die Rechte des Käufers bei Sachmängeln vor Gefahrübergang

Prof. Dr. Stephan Lorenz, Grundwissen – Zivilrecht: Die Haftung wegen vorsätzlicher sittenwidriger Schädigung (§ 826 BGB)

Akad. Mitarbeiter Dr. Maximilian Lenk, Girocard, Sparbuch, Bankautomat... – Prüfungsrelevante Fallkonstellationen in der strafrechtlichen Klausur

Prof. Dr. Matthias Ruffert, Wiss. Mitarbeiterin Friederike Grischek und Wiss. Mitarbeiter Moritz Schramm, Europarecht im Examen: Rechtsquellen und Rechtssetzung im Unionsrecht

Referendariat

Richterin am VGH Prof. Dr. Isabel Schübel-Pfister, Aktuelles Verwaltungsprozessrecht

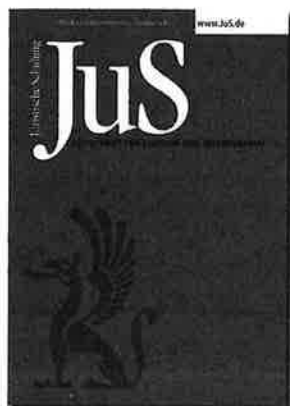
Fallbearbeitungen

Prof. Dr. Stefan Greiner und Stud. Hilfskraft Ansgar Kalle, Anfängerklausur Zivilrecht: Schuldrecht – Stickoxide

Prof. Dr. Georg Steinberg und Cand. iur. Corinna Schwenke, Semesterabschlussklausur – Strafprozessrecht: „Unter der Treppe“

Wiss. Mitarbeiterin Eva Ricarda Lautsch, Fortgeschrittenenklausur – Öffentliches Recht: Baurecht – Erlass eines Baugebots

Wiss. Mitarbeiter Lucas Lichtenberg, Referendarexamensklausur – Zivilrecht: Nachträgliche „Ohne-Rechnung“-Abrede und Irrtumsanfechtung



Wiss. Mitarbeiterin Dr. Alexandra Windsberger, (Original-)Referendarexamensklausur – Strafrecht: Ehrensache
Oberregierungsrat Dr. Michael Hippeli, LL. M., MBA (MDX), Assessorexamensklausur – Öffentliches Recht: Polizeirecht und Verwaltungsprozessrecht – Legaler Drogenhandel?

Fallvorschau

Voraussichtlich wird das kommende Heft der JuS folgende Fälle enthalten:

Prof. Dr. Stefan Greiner und Stud. Hilfskraft Ansgar Kalle

Anfängerklausur Zivilrecht: Schuldrecht – Stickoxide

Die A aus Bonn bestellt im Mai 2015 bei der V-AG (V) für ihren Privatgebrauch einen Neuwagen der Baureihe „Tugian“ mit einer bestimmten Konfiguration und einem Dieselmotor. Die V ist Herstellerin dieser Fahrzeuge. Im September 2015 holt A das Fahrzeug wie vereinbart am Hauptwerk der V in Wolfshausen ab und überweist den Kaufpreis von 30.000 Euro, der dem Marktwert des Fahrzeugs in mangelfreiem Zustand entspricht.

Im Mai 2019 erhält A durch einen Bescheid des Kraftfahrtbundesamts, der sie zur Ermöglichung der durch den Hersteller angebotenen Beseitigung der Abschalteneinrichtung auffordert und für den Fall des Unterbleibens die Stilllegung des Fahrzeugs androht, Kenntnis davon, dass die Abgasreinigung ihres Fahrzeugs mit einer unzulässigen Abschalteneinrichtung ausgestattet ist. Diese drosselt die Abgasaufbereitung im Realbetrieb so, dass die zulässigen Stickoxid-Grenzwerte im Abgas deutlich überschritten werden. Von diesem Umstand hatten die Produktionsverantwortlichen der V, insbesondere deren Vorstand, stets Kenntnis. V hatte die Abschalteneinrichtung eingebaut, weil ansonsten erhebliche Konstruktionsänderungen an dem Fahrzeugmodell erforderlich geworden wären, um die durch V gewünschten Produkteigenschaften zu realisieren. Alle Fahrzeuge der fraglichen Baureihe bis zum folgenden Modellwechsel im Jahr 2016 und mit dem von A bestellten Motor weisen diese Problematik auf, nicht jedoch die zeitgleich auf den Markt gebrachten Modelle anderer Hersteller mit vergleichbarem Motorenkonzept.

A ist empört und wendet sich im Juni 2019 an V mit der Aufforderung, ihr unverzüglich ein mangelfreies Ersatzfahrzeug aus laufender Produktion mit gleichwertiger Konfigu-

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

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z134

Juristen Zeitung

7

75. Jahrgang
3. April 2020
Seiten 321-372

Aus dem Inhalt:

Astrid Stadler

Grenzen der Inkassozeession nach dem
Rechtsdienstleistungsgesetz

Stefan Greiner und Ansgar Kalle

Die rechtliche Zulässigkeit von Versorgungssperren
in Miet- und Versorgungsverträgen

Frederik von Harbou

Abschied vom Einzelfall? – Perspektiven
der Digitalisierung von Verwaltungsverfahren

BVerfG mit Anmerkung von

Klaus Ferdinand Gärditz

Anspruch auf effektive Strafverfolgung nach
rechtswidriger Fixierung und Zwangsbehandlung

BGH mit Anmerkung von

Roland Schmitz

Irrtum über die Stellung als Arbeitgeber
i. S. des § 266a StGB



Herausgeber

Professor Dr. Dr. Eric Hilgendorf, Würzburg
Professor Dr. Matthias Jestaedt, Freiburg i.Br.
Professor Dr. Dr. h.c. 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

7 75. Jahrgang
3. April 2020

JZ Juristen Zeitung

Inhalt

Besprechungsaufsatz

Professor Dr. Astrid Stadler
Grenzen der Inkassoession nach dem
Rechtsdienstleistungsgesetz 321

Aufsätze

Professor Dr. Stefan Greiner und Ansgar Kalle
Die rechtliche Zulässigkeit von Versorgungssperren
in Miet- und Versorgungsverträgen 331

Dr. Frederik von Harbou
Abschied vom Einzelfall? – Perspektiven der
Digitalisierung von Verwaltungsverfahren 340

Umschau

Kurzbeitrag
Die monokratische Regierung
Professor Dr. Thorsten Ingo Schmidt 349

Erwiderung

Entscheidungsverarbeitung als Aufgabe der juristischen
Methodenlehre
Zu Oliver Lepsius JZ 2019, 793–802
Professor Dr. Johann Braun 353

Literatur

Matthias Kopp: Die Kollision vertraglicher Forderungen –
Zu einer Bevorzugungspflicht als Ausnahme vom
Präventionsgrundsatz
Professor Dr. Jan Felix Hoffmann 356

Entscheidungen

BVerfG, 15. 1. 2020 – 1 BvR 1763/16
mit Anmerkung von
Professor Dr. Klaus Ferdinand Gärditz
Anspruch auf effektive Strafverfolgung nach
rechtswidriger Fixierung und Zwangsbehandlung 358

BGH, 24. 9. 2019 – 1 StR 346/18
mit Anmerkung von
Professor Dr. Roland Schmitz
Irrtum über die Stellung als Arbeitgeber
i.S. des § 266a StGB 365

JZ Information

Aktuelles aus der Rechtsprechung/
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte 203*
Gesetzgebung 204*
Entscheidungen in Leitsätzen 205*
Neuerscheinungen 221*
Zeitschriftenübersicht 234*
Festschrift/Sammelwerk 238*
Impressum 239*

Herausgeber

Professor Dr. Dr. Eric Hilgendorf, Würzburg
Professor Dr. Matthias Jestaedt, Freiburg i.Br.
Professor Dr. Dr. h.c. 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

8 75. Jahrgang
17. April 2020

Juristen Zeitung



Inhalt

Besprechungsaufsatz

Professor Dr. Dr. h.c. mult. **Gunther Teubner**
An den Grenzen des Rechts: Die Paradoxie des
Rechtsmissbrauchs **373**

Aufsätze

Professorin Dr. Dr. **Patricia Wiater**
Verwaltungsverfahren durch Private? **379**

Professor Dr. **Alexander Schall**
Corona-Krise: Unmöglichkeit und Wegfall
der Geschäftsgrundlage bei gewerblichen Miet- und
Pachtverträgen **388**

Privatdozent Dr. **Christoph Zehetgruber**
Probleme der Bindungswirkung revisionsgerichtlicher
Urteile **397**

Literatur

Mattias Wendel: Verwaltungsermessen als Mehrebenen-
problem. Zur Verbundstruktur administrativer
Entscheidungsspielräume am Beispiel des Migrations-
und Regulierungsrechts
Professor Dr. **Markus Winkler** **404**

Entscheidungen

BVerfG, 14. 1. 2020 – 2 BvR 1333/17
mit Anmerkung von
Professor Dr. **Claus Dieter Classen**
Verbot des Kopftuchtragens bei bestimmten Tätigkeiten
im Rahmen des Rechtsreferendariats **405**

BGH, 22. 10. 2019 – X ZR 48/17
mit Anmerkung von
Professor Dr. **Jens Koch** und Dr. **Philipp Maximilian Holle**
Voraussetzungen des Widerrufs einer Schenkung wegen
groben Undanks **419**

JZ Information

Aktuelles aus der Rechtsprechung/
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte **240***
Aus den Hochschulen **241***
Gesetzgebung **241***
Entscheidungen in Leitsätzen **242***
Neuerscheinungen **258***
Zeitschriftenübersicht **271***
Festschrift **275***
Impressum **276***

Aufsätze

- Univ.-Ass. Mag. *David Messner*:
**Probleme der Selbsthilfe am Beispiel des
Abschleppens unzulässig abgestellter
Kraftfahrzeuge**
(1. Teil) 209
- Ass.-Prof. Mag. *komm.*
Dr. iur. *Nina Marlene Schallmoser*:
**Anwendungsbereich des Art 6 Abs 1–3 EMRK
in Rechtshilfesachen –
Anmerkungen zu OGH 11 Os 28/19f ua** 223

Aus den Vereinen / Ankündigungen

- Salzburger Juristische Gesellschaft –
Programm Sommersemester 2020 – Ankündigung 230

Rechtsprechung

Verfassungsgerichtshof

- „Sicherheitspaket“ teilweise verfassungswidrig
(VfGH 11.12.2019, G 72–74/2019, G 181–182/2019 –
SC Mag. *Christian Pilnacek*) 230

Ordentliche Gerichte – Zivilsachen

- Äußeres Erscheinungsbild als personenbezogenes
Datum (OGH 27.11.2019, 6 Ob 150/19f) 248
- Eingriff in Eigentum durch Lastkraftfahrzeuge,
die Zu- und Abfahrt zu und von der Liegenschaft
versperren (OGH 19.09.2019, 2 Ob 29/19g) 252
- Abschluss eines Optionsvertrags zum außer-
ordentlichen Wert der besonderen Vorliebe
(OGH 28.11.2019, 9 Ob 69/19s) 256

- Kündigung wegen eines vom Vermieter
provozierten bzw schon Jahrzehnte zurück-
liegenden Verhaltens
(OGH 25.09.2019, 1 Ob 89/19y) 258
- Deliktische Haftung der Eigentümergemeinschaft
gegenüber Miteigentümern für Verschulden des
Hausbesorgers (OGH 31.07.2019, 5 Ob 37/19f –
a. Univ.-Prof. Dr. *Ulfried Terlitza*) 260
- Haftungsprivileg des § 176 Abs 3 ForstG bei
außerhalb des Waldes entstandenen Schäden
(OGH 26.11.2019, 4 Ob 203/19k) 267
- Verwendung des erstinstanzlichen Protokolls
der Aussage eines zwischenzeitig verstorbenen
Zeugen im Berufungsverfahren
(OGH 17.10.2018, 1 Ob 186/18m) 269

Arbeits- und Sozialgerichtssachen

- Immunität des Staates bei Klagen von
Arbeitnehmern (Judikaturänderung)
(OGH 28.11.2019, 9 ObA 37/19k) 270

Strafsachen

- Anwendungsbereich des Art 6 Abs 1–3 EMRK in
Rechtshilfesachen
(OGH 25.06.2019, 11 Os 28/19f ua) 273

Impressum 276

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier – TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

DER KONZERN

www.der-konzern.de

4

Seite 133 – 176
April 2020
18. Jahrgang



D3-Z 213

>> Konzernrecht • Steuerrecht • Rechnungslegung

Herausgeber: Prof. Dr. Stefan Simon • Prof. Dr. Andreas Gahn • Dr. Klaus-Dieter Stephan • Dr. Jens Hageböke • Prof. Dr. Ingo Stangl • Prof. Dr. Hans-Joachim Böcking • Prof. Dr. Norbert Winkeljohann

AUFSÄTZE

- Rüdiger Werner*
Die Entwicklung des Rechts des Aufsichtsrats im Jahr 2019 133
- Tim Nowroth*
Mitteilung grenzüberschreitender Steuergestaltungen 139
- Hans-Jürgen Kirsch/Julian Höbener*
Kapitalkonsolidierung im mehrstufigen Konzern bei Erwerb eines einzelnen Enkelunternehmens 144
- Edgar Ernst/Celina Rauscher*
Tätigkeitsbericht 2019 der DPR – Wesentliche Feststellungen und Erkenntnisse 150

KOMPAKT

- Anna Zawatson*
BFH ändert seine ständige Rechtsprechung: Müssen Aufsichtsratsmitglieder zukünftig keine Umsatzsteuer mehr zahlen? 157

ENTSCHEIDUNGEN

- LG Frankfurt/M.*
Hochrechnung des Börsenkurses zur Ermittlung der angemessenen Abfindung im Spruchverfahren 159
- BFH*
Ermittlung des Gewinns gem. § 20 Abs. 1 Nr. 10 Buchst. b EStG eines Betriebs gewerblicher Art bei Beteiligung der Trägerkörperschaft an einer Mitunternehmerschaft 165
- BFH*
Unternehmereigenschaft von Aufsichtsratsmitgliedern 168
- BFH*
Keine Beendigung der umsatzsteuerrechtlichen Organschaft durch Anordnung der vorläufigen Eigenverwaltung unter Bestellung eines vorläufigen Sachwalters und Erlass einer Anordnung i.S.d. § 21 Abs. 2 Satz 1 Nr. 3 InsO 169

VERWALTUNGSANWEISUNGEN

- BMF*
Anwendungsfragen zu § 14 Abs. 2 KStG 175
- FinMin. Schleswig-Holstein*
Ausländischer Gewinnabführungsvertrag einer Organgesellschaft mit Sitz in der EU oder in einem Vertragsstaat des EWR-Abkommens und Geschäftsleitung in Deutschland 176

Im Abonnement enthalten:

Owlit
Suchen. Finden. Wissen.

Handelsblatt
FACHMEDIEN

AUFsätze

KONZERNRECHT

Aktienrecht

Entwicklung des Rechts des Aufsichtsrats im Jahr 2019**RA Dr. Rüdiger Werner, Gerlingen**

Gesetzgeber und Gerichte haben das Recht des Aufsichtsrats auch im Jahr 2019 weiterentwickelt. So hat der Gesetzgeber im Jahr 2019 den Entwurf eines Gesetzes zur Umsetzung der Aktionärsrechterichtlinie (ARUG II) beschlossen, das am 01.01.2020 in Kraft getreten ist. Und auch die Gerichte waren aktiv und haben eine Reihe von Grundsatzentscheidungen getroffen, die das Recht des Aufsichtsrats betreffen.

DK1327318

S. 133

STEUERRECHT

Internationales Steuerrecht

Mitteilung grenzüberschreitender Steuergestaltungen**StB Tim Nowroth, LL.B., Hamburg**

Mit dem inzwischen allgemein bekannten Base Erosion and Profit Shifting (BEPS)-Projekt haben zahlreiche Staaten unter der Leitung der OECD einen Aktionsplan entwickelt, mit dem Gewinnverlagerungen und -kürzungen entgegengewirkt werden soll. Als Aktionspunkt 12 wurde die Verpflichtung zur Offenlegung von Steuerplanungsmodellen vereinbart. Für die EU-Staaten wurde der Aktionspunkt 12 in eine EU-Richtlinie überführt (2018/822 des Rates vom 25.05.2018). Die Mitgliedstaaten wurden verpflichtet, die Richtlinie bis zum 31.12.2019 in nationales Recht umzusetzen. In Deutschland erfolgte die Umsetzung durch das Gesetz zur Einführung einer Pflicht zur Mitteilung grenzüberschreitender Steuergestaltungen. So wurden §§ 138d–138k in die AO eingefügt.

DK1327758

S. 139

RECHNUNGSLEGUNG/CORPORATE GOVERNANCE

Rechnungslegung

Kapitalkonsolidierung im mehrstufigen Konzern bei Erwerb eines einzelnen Enkelunternehmens**Prof. Dr. Hans-Jürgen Kirsch / Dr. Julian Höbener, beide Münster**

Herausforderungen im Rahmen der Kapitalkonsolidierung in Form der Verrechnung des Beteiligungsbuchwerts mit dem darauf entfallenden Eigenkapital des Enkelunternehmens in einem mehrstufigen Konzern ergeben sich immer dann, wenn nicht beherrschende Gesellschafter Anteile am Eigenkapital eines Tochterunternehmens auf einer Konzernzwischenstufe halten. Ziel des Beitrags ist, die Abbildungsvarianten der in einem mehrstufigen Konzern anzutreffenden indirekten Beteiligungsverhältnisse im Kontext des Erwerbs eines einzelnen Enkelunternehmens mit Blick auf ihre GoB- und Zweckkonformität zu analysieren und zu würdigen.

DK1330854

S. 144

Rechnungslegung

Tätigkeitsbericht 2019 der DPR – Wesentliche Feststellungen und Erkenntnisse**Prof. Dr. Edgar Ernst / Celina Rauscher, M.Sc., beide Berlin**

Seit nun fast 15 Jahren ist die Deutsche Prüfungsstelle für Rechnungslegung (DPR) mit dem Enforcement von Rechnungslegungsnormen betraut, um das Vertrauen des Kapitalmarkts in die Qualität der Finanzberichterstattung zu stärken. Jeweils zu Beginn eines Jahres veröffentlicht die DPR ihren Tätigkeitsbericht, um über die Ergebnisse der durchgeführten Prüfverfahren und aktuelle Entwicklungen im Enforcement zu informieren. Ziel des Beitrags ist es, die wesentlichen Feststellungen und Erkenntnisse aus dem Tätigkeitsbericht der DPR für das Jahr 2019 zusammenzufassen.

DK1330850

S. 150

KOMPAKT



Umsatzsteuer

BFH ändert seine ständige Rechtsprechung: Müssen Aufsichtsratsmitglieder zukünftig keine Umsatzsteuer mehr zahlen?**RAin Anna Zawatzon, München**

DK1329035

S. 157

ENTSCHEIDUNGEN

KONZERNRECHT

Aktienrecht

Hochrechnung des Börsenkurses zur Ermittlung der angemessenen Abfindung im Spruchverfahren**LG Frankfurt/M., Beschluss vom 04.02.2019 –****3-05 O 68/17**

DK1319494

S. 159

STEUERRECHT

Körperschaftsteuer/Einkommensteuer

Ermittlung des Gewinns gem. § 20 Abs. 1 Nr. 10**Buchst. b EStG eines Betriebs gewerblicher Art bei****Beteiligung der Trägerkörperschaft an einer Mitunternehmenschaft****BFH, Urteil vom 26.06.2019 – VIII R 43/15**

DK1320952

S. 165

Umsatzsteuer

Unternehmereigenschaft von Aufsichtsratsmitgliedern**BFH, Urteil vom 27.11.2019 – V R 23/19 (V R 62/17)**

DK1328910

S. 168

Umsatzsteuer/Insolvenzrecht

Keine Beendigung der umsatzsteuerrechtlichen**Organschaft durch Anordnung der vorläufigen****Eigenverwaltung unter Bestellung eines vorläufigen****Sachwalters und Erlass einer Anordnung i.S.d.****§ 21 Abs. 2 Satz 1 Nr. 3 InsO****BFH, Urteil vom 27.11.2019 – XI R 35/17**

DK1328829

S. 169

VERWALTUNGSANWEISUNGEN

STEUERRECHT

Körperschaftsteuer

Anwendungsfragen zu § 14 Abs. 2 KStG**BMF, Schreiben vom 04.03.2020**

DK1329601

S. 175

Körperschaftsteuer

Ausländischer Gewinnabführungsvertrag einer Organ-**gesellschaft mit Sitz in der EU oder in einem Vertrags-****staat des EWR-Abkommens und Geschäftsleitung in****Deutschland (§§ 14 Abs. 1 und 17 Abs. 1 KStG)****FinMin. Schleswig-Holstein, Erlass vom 17.01.2020**

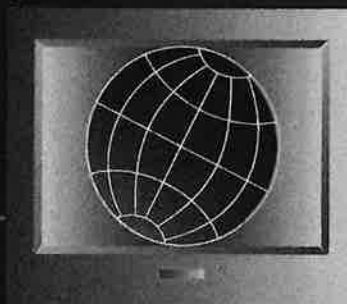
DK1331171

S. 176

Kommunikation & Recht

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-797



Betriebs-Berater für

● Medien ● Telekommunikation ● Multimedia

4
K&R

- Editorial: Influencerwerbung und keine Aussicht auf Klarheit über Kennzeichnungspflicht · *Fabian Reinholz*
- 245 Ist die Meinungsfreiheit in deutschen Fußballstadien nach der Causa Hopp in Gefahr? · *Robert Golz*
- 248 Ist der Regierungsentwurf eines NetzDG 2.0 vom 19. 2. 2020 netzgerecht? · *Prof. Dr. Dr. Karl-Heinz Ladeur*
- 253 Verarbeitung biometrischer Daten – sind die neuen Geschäftsmodelle zulässig? · *Conrad S. Conrad*
- 259 Belehrungspflicht über Herstellergarantien bei Fernabsatzverträgen (?)
Prof. Dr. Felix Buchmann und Fabian Großbach
- 263 Registrierungspflicht für Prepaid-SIM-Karten verstößt nicht gegen EMRK · *Jan Spittka*
- 267 Aktuelle Rechtsentwicklungen bei Suchmaschinen im Jahre 2019
Dr. Sebastian Meyer und Dr. Christoph Rempke
- 275 Länderreport Österreich · *Prof. Dr. Clemens Thiele*
- 281 BGH: Identifizierende Bildberichterstattung im Verwaltungsverfahren erlaubt mit Kommentar von *Martin W. Huff*
- 289 BGH: yelp.de: Kein Anspruch auf bestimmte Bewertungsdarstellung in Internet-Bewertungsportal
- 296 BGH: Zur Rechtmäßigkeit von Inbox-Werbung in E-Mail-Postfächern
- 306 OLG München: Kein Wiederherstellungsanspruch bei gelöschter Hassbotschaft in sozialem Netzwerk
- 314 OLG Stuttgart: Wettbewerbsverband klagebefugt bei fehlender Datenschutzerklärung

23. Jahrgang

April 2020

Seiten 245–324

dfv Mediengruppe · Frankfurt am Main

K&R Online-Archiv:
Für Abonnenten kostenlos
www.kommunikationsrecht.de

Chefredakteur:

RA Torsten Kutschke

Stellv. Chefredakteurin:

RAin Dr. Anja Keller

Redaktionsassistent:

Dagmar Dinkel

Ständige Mitarbeiter:

RA Prof. Dr. Felix Buchmann, Stuttgart; Prof. Dr. Christoph Degenhart, Leipzig; Prof. Dr. Dieter Dörr, Mainz; RA Thorsten Feldmann, Berlin; Prof. Dr. Hubertus Gersdorf, Leipzig; Prof. Dr. Georgios Gounalakis, Marburg; RA Prof. Niko Härting, Berlin; RA Dominik Höch, Berlin; RA Dr. David Jahn, Frankfurt a. M.; RA Dr. Jonas Kahl, Leipzig; RA Dr. Alexander R. Klett, LL.M. (Iowa), München; RA Clemens Kochinke, MCL, Washington, DC; Prof. Dr. Christian Koenig, LL.M., Bonn; RA Prof. Dr. Johannes Kreile, München; Prof. Dr. Karl-Heinz Ladeur, Hamburg; Prof. Dr. Stefan Leible, Bayreuth; RA Dr. Sebastian Meyer, Bielefeld; RA Dr. Flemming Moos, Hamburg; RAin Dr. Grace Nacimiento, LL.M., Düsseldorf; RA Dr. Nils Rauer, Frankfurt a. M.; Prof. Dr. Dr. h. c. Franz Jürgen Säcker, Berlin; RA StB Prof. Dr. Jens M. Schmittmann, Essen; RA Michael Schmittmann, Düsseldorf; RA Adrian Schneider, Köln; Prof. Dr. Olaf Sosnitza, Würzburg; Prof. Dr. Gerald Spindler, Göttingen; RA Tobias H. Strömer, Düsseldorf; StB Prof. Dr. Günter Strunk, Hamburg; Prof. Dr. Jürgen Taeger, Oldenburg; RA Prof. Dr. Clemens Thiele, Salzburg; RA Dr. Thomas Tschentscher, LL.M., Frankfurt a. M.; RA Dr. Christian Volkmann, Berlin; RAin Dr. Ursula Widmer, Bern; Prof. Dr. Andreas Wiebe, Wien

Kooperationspartner:

Forschungsstelle Medienrecht und Medienwirtschaft, Forschungsstelle für Europäisches und Deutsches Telekommunikationsrecht (beide Universität Marburg), Forschungsprojektgruppe für Europäisches Telekommunikationsrecht am Zentrum für Europäische Integrationsforschung (Universität Bonn) sowie Mainzer Medieninstitut e. V. (Mainz).

Online-Kooperationspartner:

Telemedicus e.V., Rechtsfragen der Informationsgesellschaft:
www.telemedicus.info

Editorial

Influencerwerbung und keine Aussicht auf Klarheit über Kennzeichnungspflicht
RA Fabian Reinholz, Berlin

Aufsätze

- 245 **Ist die Meinungsfreiheit in deutschen Fußballstadien nach der Causa Hopp in Gefahr?**
RA Robert Golz, LL.M., Berlin
Die Fußballwelt diskutiert derzeit heftig über den zukünftigen Umgang mit herabsetzenden Äußerungen von Zuschauern im Stadion. Neben der Sorge um einen zukünftigen flüssigen Spielbetrieb aufgrund wiederholter Spielunterbrechungen, wird vielfach die Befürchtung geäußert, der DFB werde die Vorfälle missbrauchen, um zukünftig unliebsame Kritik an ihm, Sponsoren und Funktionsträgern zu unterbinden. Droht hier eine Beschneidung der Meinungsfreiheit oder existiert im Stadion schon keine Meinungsfreiheit wie im öffentlichen Raum?
- 248 **Ist der Regierungsentwurf eines NetzDG 2.0 vom 19.2.2020 netzgerecht?**
Prof. Dr. Dr. h. c. Karl-Heinz Ladeur, Hamburg
Ohne Evaluation der durch die geltende Fassung des NetzDG veranlassten Praxis der Löschung und Sperrung rechtswidriger Inhalte soll das Gesetz vor allem durch neue strafprozessuale Maßnahmen und insbesondere die Einführung einer Anzeigepflicht in Bezug auf strafbare Inhalte gegenüber dem BKA ergänzt werden. Damit wird auf die Kritik an der partiellen Privatisierung von Sanktionen gegen strafbare Inhalte reagiert. Das Gesetz verfehlt aber nach wie vor die rechtspolitische Herausforderung, die mit dem Aufstieg der Kommunikation in dynamischen Netzwerken verbunden ist. Es weckt Zweifel an der Eignung eines eher konventionellen Gesetzestypus zur Bewältigung der endemischen Rechtsverletzungen in der Internetkommunikation.
- 253 **Verarbeitung biometrischer Daten – sind die neuen Geschäftsmodelle zulässig?**
Conrad S. Conrad, Hamburg
Ob Gesichtserkennung, Verhaltensanalyse oder Fingerprint – immer mehr Unternehmen setzen auf Systeme, die biometrische Daten verarbeiten. Diese Prozesse sollen die Arbeit vereinfachen und zu vermeintlich mehr Rechtssicherheit führen. Der Kauf via „Selfie“ ist längst real. Dabei stellen sich nicht nur Fragen zur rechtmäßigen Ausgestaltung und Umsetzung der Vorgaben aus der Datenschutzgrundverordnung (DSGVO). Auch die Geeignetheit dieser Methoden kann angesichts vieler aktueller Risikoszenarien bezweifelt werden.
- 259 **Belehrungspflicht über Herstellergarantien bei Fernabsatzverträgen (?)**
RA Prof. Dr. Felix Buchmann und RA Fabian Großbach, Stuttgart
Die Autoren kommentieren aktuelle Entscheidungen zur Frage der Belehrungspflicht über Herstellergarantien bei Fernabsatzverträgen. Verwendet ein Händler in seinem Angebot Hinweise darauf, dass der Hersteller eine Garantie übernimmt, muss er über deren Bedingungen vor Abgabe der Willenserklärung des Verbrauchers informieren. Dies umfasst eine Garantieerklärung nach Maßgabe des § 479 Abs. 1 BGB. Verwendet ein Händler in seinem Angebot keine solchen Hinweise, so treffen ihn dennoch die gleichen Verpflichtungen, wenn der Hersteller dies in der einschlägigen Werbung, die vor oder bei Abschluss des Kaufvertrags verfügbar war, erklärt hat.
- 263 **Registrierungspflicht für Prepaid-SIM-Karten verstößt nicht gegen EMRK**
RA Jan Spittka, Köln
Der Autor kommentiert die Entscheidung des EGMR vom 30.1.2020 – Nr. 50001/12 – Breyer gegen Deutschland. Das Gericht ist zu dem Ergebnis gekommen, dass die Registrierungsspflicht für Prepaid-SIM-Karten nicht gegen die EMRK verstößt.
- 267 **Aktuelle Rechtsentwicklungen bei Suchmaschinen im Jahre 2019**
RA Dr. Sebastian Meyer, LL.M. und RA Dr. Christoph Remppe, Bielefeld
Der Beitrag gibt einen Überblick über die rechtlichen Entwicklungen im Zusammenhang mit Suchmaschinen. Berücksichtigt sind gerichtliche Entscheidungen, wissenschaftliche Aufsätze und sonstige Veröffentlichungen aus dem letzten Jahr. Der Beitrag knüpft damit an den Überblick des Vorjahres (K&R 2019, 221) an.
- 275 **Länderreport Österreich**
RA Hon.-Prof. Dr. Clemens Thiele, LL.M. Tax (GGU), Salzburg
Der Autor präsentiert aktuelle Rechtsentwicklungen aus Österreich, darunter Rechtsfragen zum digitalen Vignettenkauf, zur Gewerbeberechtigung für Reisebüros bei Uber, zur Zulässigkeit eines Bildzitats, zur Namensnennung einer Partei im Gerichtsverfahren, zur Fotoanlage auf einer Sommerodelbahn sowie zur automatisierten Kennzeichenerfassung.



Rechtsprechung

- 277 Keine steuerliche Ungleichbehandlung von Suchmaschinenbetreibern innerhalb der EU
EuGH, 3. 3. 2020 – C-482/18 – Google Ireland Limited
- 281 Eintragungsfähigkeit der Marke „Fack Ju Göhte“
EuGH, 27. 2. 2020 – C-240/18 P – Constantin Film ./ EUIPO
-
- 281 Identifizierende Bildberichterstattung im Verwaltungsverfahren erlaubt
BGH, 17. 12. 2019 – VI ZR 504/18
- 284 **Kommentar von RA Martin W. Huff, Köln**
- 286 Identifizierende Berichterstattung über Strafverfahren mit Verurteilung
BGH, 17. 12. 2019 – VI ZR 249/18
- 289 yelp.de: Kein Anspruch auf bestimmte Bewertungsdarstellung in Internet-Bewertungsportal
BGH, 14. 1. 2020 – VI ZR 496/18
- 294 Ersatzteilinformation II: Keine Diskriminierung durch entgeltpflichtiges Informationsportal
BGH, 30. 1. 2020 – I ZR 40/17
- 296 Zur Rechtmäßigkeit von Inbox-Werbung in E-Mail-Postfächern
BGH, 30. 1. 2020 – I ZR 25/19
- 302 Kartellrechtlicher Anspruch gegen Werblocker
BGH, 10. 12. 2019 – KZR 57/19
-
- 306 Kein Urheberrechtsschutz für computergenerierte Grafiken
KG Berlin, 16. 1. 2020 – 2 U 12/16 Kart
- 306 Kein Wiederherstellungsanspruch bei gelöschter Hassbotschaft in sozialem Netzwerk
OLG München, 7. 1. 2020 – 18 U 1491/19 Pre
- 310 Impressums-, AGB- und Datenschutzverstöße durch soziales Netzwerk
KG Berlin, 20. 12. 2019 – 5 U 9/18
- 314 Wettbewerbsverband klagebefugt bei fehlender Datenschutzerklärung
OLG Stuttgart, 27. 2. 2020 – 2 U 257/19
- 317 Gerichtsstand bei Buchung auf deutscher Webseite einer ausländischen Fluggesellschaft
OLG Frankfurt a. M., 16. 1. 2020 – 16 U 208/18
-
- 318 Wettbewerbsverstoß durch fehlenden Hinweis auf Herstellergarantie
LG Bochum, 27. 11. 2019 – I-15 O 122/19
-
- 322 Rundfunkbeitragspflicht auch bei längerem Auslandsaufenthalt
BVerwG, 9. 12. 2019 – 6 C 20.18



K&R Aktuell

VI Personalien/Aktuell · VII Impressum · VIII Autoren



**www.kommunikationundrecht.de – Jetzt auch mobil
direkt ins K&R Online-Archiv**

Einfach auf dem Smartphone oder Tablet-PC ein Scan-Programm starten, Kamera auf den abgebildeten Code halten, Internetverbindung aktivieren und mit einem Klick können Sie die Inhalte aller K&R-Ausgaben im Online-Archiv recherchieren – für Abonnenten ist der Volltext-Zugriff sogar kostenlos! Abhängig von der Verbindungsart zum Internet und dem gewählten Tarif können Kosten für die Datenübertragung entstehen.

in Kooperation mit: bitkom · davit im DAV · eco · game · VAUNET

AUS DEM INHALT

- | | | |
|--------------------------------|------------|--|
| Open Data | 205 | ISABELL CONRAD / MAHDI DANESHZADEH TABRIZI
Digitalisierung und Datenpools –
wo geht in Zeiten von Corona die Reise hin? |
| Onlineinhalte | 207 | ROLF SCHWARTMANN / CHRISTIAN-HENNER HENTSCH
Stufenkonzept gegen Overblocking durch
Upload-Filter |
| Softwarebeschaffung | 213 | MORITZ PHILIPP KOCH
Flexibilität von Rahmenvereinbarungen bei
IT-Beschaffungen |
| Vernetzte Mobilitätsdienste | 217 | SHEILA VÁSQUEZ / STEFFEN KROSCHWALD
Produktdatenschutz: Verantwortung zwischen
Herstellern und Anbietern |
| Kommunikationsfreiheit | 222 | ALEXANDER ROßNAGEL
Technik, Recht und Macht |
| Automatisierte Datenauswertung | 228 | JAN FÄHRMANN
Digitale Beweismittel und Datenmengen im
Strafprozess |
| Privatsphäre-Einstellung | 239 | KG: Datenschutz- und AGB-widrige Kontovor-
einstellungen von Facebook m. Anm. Heldt |
| Störerhaftung | 243 | OLG Frankfurt/M.: Haftung für Markenverletzung
auf einer Handelsplattform m. Anm. Albrecht |
| Sicherheits-Update | 248 | OLG Köln: Keine Aufklärungspflicht trotz bestehen-
der Sicherheitslücken und eingestelltem Software-
support – Android Update m. Anm. Riehm / Meier |
| Pressefreiheit | 267 | VG Berlin: Einordnung eines Livestreams als Rundfunk
m. Anm. Schmid |

4/2020

Seiten 205–276
23. Jahrgang · 15. April 2020
Verlag C.H.BECK München

Open Data	205	Editorial ISABELL CONRAD / MAHDI DANESHZADEH TABRIZI Digitalisierung und Datenpools – wo geht in Zeiten von Corona die Reise hin?
Onlineinhalte	207	Beiträge ROLF SCHWARTMANN / CHRISTIAN-HENNER HENTSCH Stufenkonzept gegen Overblocking durch Upload-Filter. Ein erster Vorschlag zur Umsetzung von Art. 17 DSM-RL
Softwarebeschaffung	213	MORITZ PHILIPP KOCH Flexibilität von Rahmenvereinbarungen bei IT-Beschaffungen. Festlegung von Obergrenzen und Überschreiten geschätzter Auftragswerte – wie flexibel sind solche Vereinbarungen?
Vernetzte Mobilitätsdienste	217	SHEILA VÁSQUEZ / STEFFEN KROSCHWALD Produktdatenschutz: Verantwortung zwischen Herstellern und Anbietern. Data-driven vehicles: Privacy by Design aus dem Blickwinkel der Principal-Agent-Theorie
Informations- und Kommunikationsfreiheit	222	ALEXANDER ROBNAGEL Technik, Recht und Macht. Aufgabe des Freiheitsschutzes in Rechtsetzung und -anwendung im Technikrecht
Automatisierte Datenauswertung	228	JAN FÄHRMANN Digitale Beweismittel und Datenmengen im Strafprozess. Digitalisierung als rechtsstaatliche Herausforderung an Justiz, Polizei und Gesetzgeber
Onlinebanking	233	Rechtsprechung BGH: Sicherheit von Transaktionen zwischen informations- verarbeitenden Systemen Urteil vom 1.10.2019 – X ZR 139/17
Pflichtangaben	235	BGH: Werbeprospekt mit Bestellpostkarte II Urteil vom 11.4.2019 – I ZR 54/16
Privatsphäre-Einstellung	239	KG: Datenschutz- und AGB-widrige Kontovoreinstellungen von Facebook Urteil vom 20.12.2019 – 5 U 9/18 m. Anm. HELDT
Störerhaftung	243	OLG Frankfurt/M.: Haftung für Markenverletzung auf einer Handelsplattform Urteil vom 5.12.2019 – 6 U 182/18 m. Anm. ALBRECHT
Heimliches Ausspähen	246	OLG München: Geldentschädigung wegen heimlichen Mitlesens von E-Mails Urteil vom 4.12.2019 – 15 U 3688/18
Löschung	247	LG Dresden: Rechtswidrige Sperrung eines Twitter-Accounts Urteil vom 12.11.2019 – 1a O 1056/19 EV (Ls.)

Mitteilungen der deutschen Patentanwälte

Herausgegeben vom Vorstand der Patentanwaltskammer



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

Inhalt

Beiträge

Kellenter	3D-Druck und IP	149
Krauß	Aktuelles aus dem Bereich Biotechnologie – Einschränkungen des Schutzes eines ergänzenden Schutzzertifikats durch die neue VO (EU) 2019/933	157
Stadler	Neues Patentanwaltsrecht in Österreich	162
Scheil	Aktuelles aus der VR China – Standard essentielle Patente Anmerkungen zum Urteil des Obergerichts von Beijing in der Streitsache Sony Mobile Communications China Co., Ltd./ Xian Xidian vom 28.3.2018	163
Son	Korean Supreme Court First Ruled That Scope of Extended Patent May Cover a Different Salt of Original Drug	165

Entscheidungen

	Patent	
BVerfG	Beschl. vom 13.2.2020, 2 BvR 739/17 – Zustimmungsgesetz zum Abkommen über das Einheitliche Patentgericht nichtig	167
OLG München	Urt. vom 12.12.2019, 6 U 5042/19 – anti-anti-suit injunction <i>mit Anmerkung KeBler / Palzer</i>	169 169
	Leitsätze	
	Sortenschutz	
EuGH	Urt. vom 17.10.2019, C-239/18 – sortenspezifische Informationen Auskunft über Anbauverhalten	171
	Marke	
LG München I	Urt. vom 17.9.2019, 33 O 13884/18 – Goldfarbton für Schokoladenhasen Benutzungsmarke an Goldfarbton für Schokoladenhasen	175
	Leitsätze	
	Urheberrecht – Leitsätze	183
	Arbeitnehmererfinderrecht	
BGH	Urt. vom 17.12.2019, X ZR 148/17 – Fesoterodinhydrogenfumarat	184

Inhalt

Leitsätze

Verfahrensrecht

BPatG	Beschl. vom 31.10.2019, 7 W (pat) 14/17 – Kolloidalmischer Zweigniederlassung als Patentinhaber	188
OLG Karlsruhe	Urt. vom 10.10.2018, 6 U 82/18 – Höhe der Vollstreckungssicherheit Leitsätze	191
	Sonstiges – Leitsätze	194

Rezensionen

Dilg	Chandler/Meinders, C-Book, 6. Auflage	194
Stauder / Luginbühl	Schweizer/Zech, Patentgesetz	195
Heselberger	Bopp/Kircher, Handbuch Europäischer Patentprozess	196
Beyerlein	Fuchs/Weitbrecht (Hrsg.), Handbuch Private Kartellrechtsdurchsetzung	196

Beilagenhinweis:

Mit dieser Ausgabe verteilen wir Beilagen folgender Unternehmen:
Verlag C.H. Beck oHG, FORUM GmbH.
Wir bitten um freundliche Beachtung.

Impressum

Schriftleitung

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

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

Verlag

Wolters Kluwer Deutschland GmbH, Carl Heymanns Verlag, Freisinger Straße 3, 85716 Unterschleißheim, Margaretha Pirzer, Telefon 089/3 60 07-32 59, margaretha.pirzer@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 02631/801-2222, e-mail: info-wkd@wolterskluwer.com

© 2020 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 269,00 € inkl. 17,60 € MwSt. zzgl. Versandkosten (18,00 € Inland/35,40 € Ausland). Bei Mehrfachlizenzen zzgl. 1,00 € je Nutzer/Monat zzgl. 7 % MwSt. Vorzugspreis für Bewerber/Studenten 50 % (zzgl. Versandkosten). Aufkündigung des Bezugs bis 30.09. zum Jahresende. Einzelheft 26,90 € 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. 39 vom 1. 1. 2020 berechnet.

Satz: rdz GmbH, Siegburg

Druck: Williams Lea & Tag GmbH, München

ISSN 0026-6884

Sicherheits-Update	248 OLG Köln: Keine Aufklärungspflicht trotz bestehender Sicherheitslücken und eingestelltem Softwaresupport – Android Update Urteil vom 30.10.2019 – 6 U 100/19 m. Anm. RIEHM / MEIER
Schadensschätzung	251 OLG Nürnberg: Schadens- und Abmahnkostenersatz wegen Filesharing eines Computerspiels Beschluss vom 28.10.2019 – 3 U 1387/19
Anonymer Hinweisgeber	254 OLG Braunschweig: Einstweilige Verfügung über Besichtigungsanspruch nach § 101a UrhG – unlizenzierte Softwarenutzung Beschluss vom 22.10.2019 – 2 W 76/19
Nutzungsbedingungen	255 OLG München: Löschung eines Beitrags auf Facebook Beschluss vom 26.9.2019 – 18 U 1310/19 Pre
Sprechblase	256 LG Frankfurt/M.: Persönlichkeitsrechtsverletzendes Falschzitat bei Facebook Urteil vom 5.12.2019 – 2-03 O 194/19
Phishing	258 LG Köln: Grob fahrlässiger Umgang mit Onlinebanking-Daten Urteil vom 10.9.2019 – 21 O 116/19
Online-Firmenverzeichnis	259 LG Bochum: Irreführende formularmäßig aufgemachte Angebotsschreiben Urteil vom 5.3.2019 – 18 O 25/19
Jugendschutz	261 BVerwG: Indizierung jugendgefährdender Kunstwerke – Das „Bushido“-Urteil Urteil vom 30.10.2019 – 6 C 18.18
Pressefreiheit	267 VG Berlin: Einordnung eines Livestreams als Rundfunk Urteil vom 26.9.2019 – VG 27 K 365.18 m. Anm. SCHMID
	273 Leitsätze

Beilagenhinweis

Mit dieser Ausgabe verbreiten wir eine Beilage von:

Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG

Verlag Dr. Otto Schmidt KG

Verlag C.H.Beck oHG

Wir bitten unsere Leser um Beachtung!

III-IV Inhalt

V-XIII MMR-Fokus

XIII Impressum

Liebe MMR-Leserinnen und -Leser,

wussten Sie, dass mit jedem Abonnement – unabhängig davon, ob ein sonstiges Abonnement von beck-online besteht – ein Direktmodul der MMR digital für Sie verfügbar ist?

Haben Sie Ihr MMRDirekt-Modul online schon freigeschaltet?

Dies geht am einfachsten, indem Sie sich mit dem Wunsch nach Freischaltung des Direktmoduls unter Angabe von Vor- und Nachname und der auf dem Adressaufkleber der Zeitschrift befindlichen Abonummer, unter Ihrer persönlichen E-Mail Adresse an beck-online@beck.de wenden.

Sollten Sie für unseren 14-täglichen Newsdienst MMR-Aktuell, den Sie als Abonnent ebenfalls kostenlos beziehen können, noch nicht freigeschaltet sein – kein Problem, dann lassen Sie sich gleich wie beim Direktmodul mit den gewünschten Angaben in den E-Mail-Verteiler eintragen.

Lieferadresse der MMR-Printausgabe ändern?

Sie haben auch die Möglichkeit, die aktuelle Lieferadresse für die Auslieferung des gedruckten Heftes zu ändern und sich das Heft beispielsweise an eine neue Homeoffice-Adresse liefern zu lassen. Zu diesem Zweck sollten Sie die neue Lieferadresse unter Angabe der auf dem Adressaufkleber der Zeitschrift befindlichen Abonummer, Vorname, Nachname, einfach per Mail an kundenservice@beck.de senden.

Ich hoffe, dass wir Ihnen mit diesen Hinweisen den Heftbezug in digitaler und in Printform entscheidend erleichtern können, um Sie auch weiterhin gut informiert zu wissen.

Bleiben Sie gesund und behütet!

Ihre Anke Zimmer-Helfrich
Chefredakteurin MMR

NZKart

Neue Zeitschrift für Kartellrecht

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z320

www.nzkart.de

Herausgegeben von
Prof. Dr. Thomas Ackermann
RA Prof. Dr. Albrecht Bach
RiBGH Dr. Klaus Bacher
RA Prof. Dr. Rainer Bechtold
Prof. Dr. Florian Bien
RA Dr. Ingo Brinker
Dr. Friedrich Wenzel Bulst
RA Dr. Michael Esser
MinRat Dr. Thorsten Käseberg
VorsRiLG Dr. Gerhard Klumpe
Prof. Dr. Torsten Körber
VorsRiOLG Prof. Dr. Jürgen Kühnen
RiEuG Johannes Laitenberger
RA Dr. Thorsten Mäger
VPräs. b. BKartA Prof. Dr. Konrad Ost
Prof. Dr. Ulrich Schwalbe
Prof. Dr. Heike Schweitzer
RA Dr. Kathrin Westermann

Schriftleitung:
RA Dr. Ulrich Soltész

Aus dem Inhalt

- J. Kühling*
Digitale Märkte als Herausforderung (Editorial) 157
- H.-J. Niemeyer/C. Fritz*
Problemkreise bei der Novellierung der Vertikal-GVO 158
- C.-P. Heller/S. Sudaric*
Alleinerwerbsverbot bei der Zentralvermarktung der
Fußballmedienrechte 164
- M. Volmar*
Die Intermediationsmacht von Competitive Bottlenecks 170
- D. Petzold/Ch. Steinle*
Anmerkung zu BGH Schienenkartell II 176
- M. Hutschneider/R. Stieglitz*
Anmerkung zu BGH Schienenkartell II 180
- P. Linsmeier/Ch. von Köckritz/I. Bodenstein*
Kartellrecht in Zeiten der Corona-Pandemie 184
- G. Klumpe/Th. Thiede*
Zivilprozess in Zeiten von COVID-19 188
- U. Soltész/A. Hoff*
Staatliche Beihilfen im Rahmen der Coronakrise 189
- EuGH*
Urteil Mowi/Marine Harvest 192
- BGH*
Urteil Einspeiseentgelt III 196



C.H. BECK

4/2020

S. 157–220 14. April 2020



P350202004

Neue Zeitschrift für Kartellrecht

NZKart

4 2020

Schriftleitung: Rechtsanwalt *Dr. Ulrich Soltész*, Brüssel

Editorial

- Jürgen Kühling**
Digitale Märkte als Herausforderung – Von der 10. GWB-Novelle zur Reformdiskussion auf Unionsebene 157

Aufsätze

- Hans-Jörg Niemeyer/Conrad Fritz**
Problemkreise bei der Novellierung der Vertikal-GVO – Ein Überblick 158
- C.-Philipp Heller/Slobodan Sudaric**
Das Alleinerwerbsverbot bei der Zentralvermarktung der Fußballmedienrechte: ein wettbewerbles Eigentor? 164
- Maximilian Volmar**
Die Intermediationsmacht von Competitive Bottlenecks 170
- Daniel Petzold/Christian Steinle**
Der BGH stellt erneut die Weichen 176
- Markus Hutschneider/Robert Stieglitz**
Auf Wiedersehen, Kartellbefangenheit – Willkommen zurück, Anscheinsbeweis? 180

Kurze Beiträge

- Petra Linsmeier/Christian von Köckritz/Ines Bodenstein**
Kartellrecht in Zeiten der Corona-Pandemie 184
- Gerhard Klumpe/Thomas Thiede**
Denn nichts ist großzügig, was nicht zugleich gerecht ist 188
- Ulrich Soltész/Aylin Hoffs**
Staatliche Beihilfen im Rahmen der Coronakrise 189

Entscheidungen

Gerichtshof der Europäischen Union (EuGH)

- EuGH 4. 3.2020 – C-10/18 P Zum Verstoß gegen die EU-fusionskontrollrechtliche Anmeldepflicht und das Vollzugsverbot 192

Bundesgerichtshof (BGH)

- BGH 18. 2.2020 – KZR 7/17 Zur Unwirksamkeit einer zwischen Wettbewerbern abgestimmten Kündigung 196
- BGH 29.10.2019 – KZR 39/19 Zum europarechtlichen Missbrauch bei national regulierten Preisen 198

Oberlandesgerichte (OLG)

OLG Düsseldorf	17. 3.2020 – VI-Kart 1/20 (V)	Zur gerichtlichen Kontrolle von Pressemitteilungen der Kartellbehörde	203
OLG Schleswig	17. 2.2020 – 16 U 43/19	Zum Kartellschadensersatz	206
OLG Düsseldorf	5. 2.2020 – U (Kart) 4/19	Zum Anspruch eines Automobilzulieferers auf Fortsetzung der Belieferung	211

Landgerichte (LG)

LG Stuttgart	5. 3.2020 – 30 O 261/17	Zum Kartellschadensersatz bei Export in Drittstaaten	214
--------------	-------------------------	--	-----

Fallberichte des Bundeskartellamtes

Freigabe des geplanten Erwerbs der Peeters-Gruppe durch die Krüger-Gruppe	215
Rücknahme der Anmeldung des Erwerbs der Harry's Inc., New York, USA, durch Edgewell Personal Care Company, Shelton, Connecticut, USA	216
Bundeskartellamt zeigt XXXLutz kartellrechtliche Grenzen bei Sonderrabattforderungen auf	217
Bundeskartellamt untersagt Zusammenschlussvorhaben Loomis/Ziemann	219

ISSN 2195-2833

NZKart

Neue Zeitschrift für Kartellrecht

Schriftleitung/Redaktion:

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

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

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

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

trägern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden.

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

Erscheinungsweise: monatlich.

Bezugspreise 2020 jährlich (inkl. Online-Zugang € 499,- (inkl. MwSt.), Vorzugspreis für Bezieher der GRUR sowie des beck-online Fachmoduls Gewerblicher Rechtsschutz plus (inkl. Online-Zugang) € 415,- (inkl. MwSt.), Einzelheft: € 49,- (inkl. MwSt.). Versandkosten jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

KundenServiceCenter:

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

Abbestellungen: 6 Wochen vor Jahreschluss.

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

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

Druck: Druckerei C.H.Beck, Bergerstraße 3-5, 86720 Nördlingen.



chbeck.de/nachhaltig