

NZZ

# Neue Zeitschrift Sozialrecht

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

03-Z243

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Ulrich Becker

Prof. Dr. Wiebke Brose

Pablo Coseriu

Prof. Dr. Dagmar Felix

Prof. Dr. Stefan Greiner

Prof. Dr. Stephan Harbarth

Prof. Dr. Thorsten Kingreen

Prof. Dr. Ferdinand Kirchhof

Dr. Gerhard Knorr

Prof. Dr. Katharina von Koppenfels-Spies

Dr. Miriam Meßling

Prof. Dr. Hermann Plagemann

Prof. Dr. Christian Rolfs

Prof. Dr. Franz Ruland

Prof. Dr. Rainer Schlegel

Prof. Dr. Helge Sodan

Prof. Dr. Wolfgang Spellbrink

Prof. Dr. Raimund Waltermann

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

30  
JAHRE  
NZZ



9/2021

26. April 2021

30. Jahrgang S. 321-368

## Aus dem Inhalt

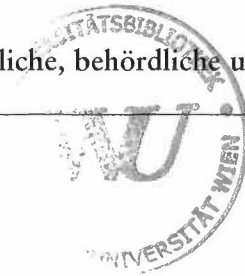
- G. Thüsing/Y. Beden/M. Denzer/L. Bleckmann/C. Pöschke*  
**Rechtskonforme Betreuung in den eigenen vier Wänden** 321
- K. von Koppenfels-Spies*  
**NZZ-Jahresrevue 2020: Elterngeld, Unterhaltsvor-  
 schuss, Kindergeld (EStG), Künstlersozialversicherung** 331
- BSG*  
**Krankengeldansprüche trotz verspäteter Feststellung  
 der Arbeitsunfähigkeit durch den Vertragsarzt  
 (Anm. J.-T. Lehmann)** 343
- BSG*  
**Keine Pflicht des Empfängers zur Erstattung überzahlter  
 Rentenleistungen nach dem Tod des Rentenberechtigten  
 im Falle von deren Rückbuchung auf das Rentenkonto  
 (Anm. T. Mushoff)** 348
- BSG*  
**Wegfall der Berufungsvoraussetzungen eines ehren-  
 amtlichen Richters (Anm. F. Bockholdt)** 353
- BSG*  
**Hauptdiagnosebestimmung bei Ursachenkode und  
 Mehrfachkodierung (Kurzkomentierung C. Schütz)** 356
- BSG*  
**Fallwertberechnung bei Mischpraxis im Rahmen der  
 Wirtschaftlichkeitsprüfung nach Durchschnittswerten  
 (Kurzkomentierung S. Kluckert)** 357
- LSG Berlin-Brandenburg*  
**Der Weg zum Briefkasten als Bestandteil des  
 Wegeschutzes der gesetzlichen Unfallversicherung?  
 (Kurzkomentierung A. Pionteck)** 363
- BSG*  
**Kosten der Unterkunft und schlüssiges Konzept: zum  
 Umfang der gerichtlichen Amtsermittlungspflicht  
 (Kurzkomentierung J.-T. Lehmann)** 364



# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

9/2021



## NZS aktuell

<i>Rechtsprechung</i>	BVerwG: Vorlage an das Bundesverfassungsgericht zur Verfassungsmäßigkeit der Anrechnung ausländischer Zahlungen auf die Conterganrente	VI
	LSG Baden-Württemberg: Gehvermögen in fremder Umgebung ist entscheidend – Nachteilsausgleich aG für schwer geistig behinderten 12jährigen	VI
	LSG Niedersachsen-Bremen: Brustkrebsnachsorge – Kein Anspruch auf Wunschuntersuchungen	VII
<i>Mitteilungen</i>	Bundesregierung verlängert Leistungen zur Teilhabe behinderter Menschen	VII
	Der Arbeitsmarkt im März 2021: Frühjahrsbelebung trotz steigender Infektionszahlen	VII
	BA: Zahl der Sanktionen im letzten Jahr stark gesunken	VIII
	Kosten für soziale Sicherung bei Berechnung des BAföG-Satzes	VIII
	Experten befürworten Digitalisierung im Gesundheitswesen	IX
	Alterssicherung von jüdischen Kontingentflüchtlings	IX
	Anstieg der Langzeitarbeitslosigkeit	IX
	Weniger Regelleistungsberechtigte	IX
	Weniger geringfügige Beschäftigung	IX
	Homeoffice bei der Bundesagentur für Arbeit	X
	Grüne wollen gesetzliche Rente stärken	X
	Linke: Volle Anerkennung von DDR-Rentenansprüchen	X
	Grüne fordern behindertengerechte Versorgung	X
<i>Personalia</i>	Dr. h.c. Peter Masuch, Präsident des Bundessozialgerichts a.D., feiert 70. Geburtstag	X

## Aufsätze und Berichte

<i>Gregor Thüsing/Yannik Beden/ Matthias Denzer/Lena Bleckmann/ Carlo Pöschke</i>	Rechtskonforme Betreuung in den eigenen vier Wänden	321
<i>Katharina von Koppenfels-Spies</i>	NZS-Jahresrevue 2020: Elterngeld, Unterhaltsvorschuss, Kindergeld (EStG), Künstlersozialversicherung	331

## Buchbesprechungen

<i>Christine Kesan</i>	Das neue Soziale Entschädigungsrecht – SGB XIV	342
<i>Thomas P. Stähler</i>	Die neue Eingliederungshilfe für Menschen mit Behinderungen	342

## Rechtsprechung

### Rechtsprechung im Volltext

#### Krankenversicherungsrecht

BSG 26.03.2020 – B 3 KR 9/19 R	Krankengeldansprüche trotz verspäteter Feststellung der Arbeitsunfähigkeit durch den Vertragsarzt (mit Anm. Jens-Torsten Lehmann)	343
-----------------------------------	---	-----

## Rentenversicherungsrecht

- BSG  
17.06.2020 – B 5 R 21/19 R Keine Pflicht des Empfängers zur Erstattung überzahlter Rentenleistungen nach dem Tod des Rentenberechtigten im Falle von deren Rückbuchung auf das Rentenkonto *(mit Anm. Tobias Mushoff)* 348

## Verfahrensrecht

- BSG  
15.10.2020 – B 1 SF 2/19 S Wegfall der Berufungsvoraussetzungen eines ehrenamtlichen Richters *(mit Anm. Frank Bockholdt)* 353

## Kommentierte Rechtsprechung

### Krankenversicherungsrecht

- BSG  
26.05.2020 – B 1 KR 26/18 R Hauptdiagnosebestimmung bei Ursachenkode und Mehrfachkodierung *(Carsten Schütz)* 356
- BSG  
13.05.2020 – B 6 KA 2/19 R Fallwertberechnung bei Mischpraxis im Rahmen der Wirtschaftlichkeitsprüfung nach Durchschnittswerten *(Sebastian Kluckert)* 357
- BSG  
13.05.2020 – B 6 KA 3/19 R Fallwertberechnung bei Mischpraxis und pauschale Honorarkürzung nach Wirtschaftlichkeitsprüfung *(Sebastian Kluckert)* 358
- BSG  
13.05.2020 – B 6 KA 25/19 R Annexkompetenz zur Durchführung einer sachlich-rechnerischen Richtigstellung *(Sebastian Kluckert)* 359

### Rentenversicherungsrecht

- LSG Baden-Württemberg  
17.11.2020 – L 9 R 4318/18 Kein Rechtsmissbrauch durch Erhebung der Einrede der Verjährung bei Nachversicherungsbeiträgen *(Ingo Geckeler)* 360
- LSG Baden-Württemberg  
15.12.2020 – L 9 R 2160/19 Voraussetzungen der Befreiung von der Versicherungspflicht *(Armin Knospe)* 361

### Unfallversicherungsrecht

- LSG Niedersachsen-Bremen  
19.03.2020 – L 14 U 98/19 Bei vereinsförmiger Organisation des Hochschulsports entscheidet die Zielgruppe des Kurses über den Unfallversicherungsschutz *(Uli Kern)* 362
- LSG Berlin-Brandenburg  
10.12.2020 – L 3 U 194/18 Der Weg zum Briefkasten als Bestandteil des Wegeschutzes der gesetzlichen Unfallversicherung? *(Alexander Pionteck)* 363

### Grundsicherungsrecht

- BSG  
17.09.2020 – B 4 AS 11/20 R Kosten der Unterkunft und schlüssiges Konzept: zum Umfang der gerichtlichen Amtsermittlungspflicht *(Jens-Torsten Lehmann)* 364
- LSG Niedersachsen-Bremen  
01.02.2018 – L 8 AY 16/17 B ER Kostenübernahme für eine ambulante Betreuung nach dem Asylbewerberleistungsrecht *(Bettina Süsskind)* 365

### Vertragsarztrecht

- LSG Hessen  
27.05.2020 – L 4 KA 48/17 Überschreitung des Praxisumfangs im Rahmen des Job-Sharing *(Anne Barbara Lungstras)* 366

### Beitragsrecht

- LSG Sachsen-Anhalt  
25.06.2020 – L 1 BA 24/18 Beschäftigung bei ehrenamtlichem Bürgermeister *(Armin Knospe)* 367

### Verfahrensrecht

- SG Saarland  
17.12.2020 – S 19 P 136/20 Zur Kostenfreiheit einer Klage auf Gewährung der Corona-Prämie *(Ronald Richter)* 368

6746

29. April 2021

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

D3-2236

# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

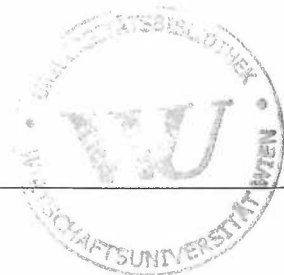
Redaktionsteam: Manfred Lindmayr, Birgit Bleyer, Sabine Kriwanek,  
Bettina Sabara, Sabine Sadlo, Barbara Tuma

### THEMA

» **Christoph Madlener:** (K)ein individueller Kündigungsschutz während Corona-Kurzarbeit

### RECHTSPRECHUNG

- » Konkurrenzverbot im aufrechten Dienstverhältnis zu Wirtschaftstrehänder
- » Nachtschwerarbeit bei Arbeitnehmern der Feuerwehr
- » Angestellteneigenschaft einer Kindergruppenbetreuerin
- » Keine Aufklärungspflicht des Arbeitgebers betreffend Geltendmachung eines Fahrtkostenzuschusses
- » Rückzahlung von Ausbildungskosten ohne Vereinbarung – Rückforderungsanspruch des Arbeitnehmers
- » Unfall auf dem Weg zum Bankomat zwecks Bargeldbehebung vom Gehaltskonto – kein UV-Schutz
- » BFG: Operation im Privatspital aus Angst vor Verlust des Arbeitsplatzes
- » Ehrenamtliche Betreuung des Cousins – keine außergewöhnliche Belastung

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT****Christoph Madlener: (K)ein individueller Kündigungsschutz während Corona-Kurzarbeit**

3

Eine Frage von großer Tragweite steht zur oberstgerichtlichen Entscheidung an: Gebührt dem einzelnen Arbeitnehmer ein individueller Bestandschutz bzw ein Anspruch auf Kündigungsentschädigung bei zeitwidriger Auflösung des Arbeitsverhältnisses, wenn der kurzarbeitsbeihilfebeziehende Arbeitgeber eine Corona-Kurzarbeit Sozialpartnervereinbarung/ Einzelvereinbarung mit dem Arbeitnehmer abgeschlossen hat und ihn dennoch kündigt? Dr. *Christoph Madlener* setzt sich kritisch mit einer aktuellen Entscheidung des OLG Linz sowie den in der Lehre vertretenen Argumenten auseinander.

**RECHTSPRECHUNG****»ARBEITSRECHT**

Konkurrenzverbot im aufrechten Dienstverhältnis zu Wirtschaftstreuhänder	5
Nachtschwerarbeit bei Arbeitnehmern der Feuerwehr	6
Angestellteneigenschaft einer Kindergruppenbetreuerin	7
Keine Aufklärungspflicht des Arbeitgebers betreffend Geltendmachung eines Fahrtkostenzuschusses	8
Rückzahlung von Ausbildungskosten ohne Vereinbarung – Rückforderungsanspruch des Arbeitnehmers	10
Dritter trägt Ausbildungskosten – kein Rückersatzanspruch des Arbeitgebers	11

**»SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Unfall auf dem Weg zum Bankomat zwecks Bargeldbehebung vom Gehaltskonto – kein UV-Schutz	11
Arbeitsunfall: Zuständigkeit der AUVA oder der SVS in bereits anhängigem Verfahren ab 1. 1. 2020?	13

**»STEUERRECHT**

BFG: Operation im Privatspital aus Angst vor Verlust des Arbeitsplatzes	14
Ehrenamtliche Betreuung des Cousins – keine außergewöhnliche Belastung	15
BFG: Freiwillige Beiträge und Pflichtbeiträge als Werbungskosten?	16
BFG: Gleichzeitiger Bezug von Urlaubersatzleistung und Bezügen aus einem neuen Dienstverhältnis	16

**NEUE VORSCHRIFTEN****»ARBEITSRECHT**

Änderung des BUAG ua – BGBl	18
-----------------------------	----

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

**IMPRESSUM**

17

NZA

# Neue Zeitschrift Arbeitsrecht



03-2242

## Zweiwochenschrift für die betriebliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von  
Prof. Dr. Jobst-Hubertus Bauer  
Dr. Susanne Clemenz  
Prof. Dr. Johannes Peter Francken  
Edith Gräfl  
Prof. Dr. Matthias Jacobs  
Dr. Thomas Klebe  
Prof. Dr. Eckhard Krefsel  
Prof. Dr. Mark Lembke  
Maria Britta Loskamp  
Prof. Dr. Stefan Lunk  
Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis  
Prof. Dr. Reinhard Richardi  
Ingrid Schmidt  
Prof. Dr. Klaus Schmidt  
Prof. Dr. Jens Schubert  
Prof. Dr. Achim Schunder

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

Mit Blick ins Sozialrecht



# 8/2021

26. April 2021  
38. Jahrgang S. 521–592

### Aus dem Inhalt

- M. Heimann/G. Steidle  
**Nutzungspflicht des elektronischen Rechtsverkehrs (ERV) für Syndikusrechtsanwälte?!** 521
- S. Oltmanns  
**Die Digitalisierung des Arbeitsgerichtsprozesses: Status quo und Perspektiven** 525
- M. Fuhlrott/F. Garden  
**Vergleichsweise Erledigung des datenschutzrechtlichen Auskunftsanspruchs** 530
- T. Kühn  
**Pflichten und Probleme für Arbeitgeber nach dem reformierten MuSchG** 536
- C. Bergwitz  
**Der Abfallbeauftragte – das unbekannte Wesen** 542
- J. P. Francken  
**Erhebung der Kündigungsschutzklage und erstmaliger Auflösungsantrag im Wege der Anschlussberufung** 545
- EuGH  
**Mindestruhezeit bei mehreren Arbeitsverträgen** 549
- BAG  
**Arbeitnehmerstatus eines Crowdworkers** 552
- BAG  
**Geltungsbereich des Mindestlohngesetzes – Praktikant/Anpassungsqualifizierung** 562
- BAG  
**Insolvenzrechtliche Einordnung der Urlaubsabgeltung – Anschluss an Rechtsansicht des 6. Senats** 567



Schriftleitung: Prof. Dr. Achim Schunder, Dr. Jochen Wallisch und Martin Wildschütz,  
Beethovenstr. 7b, 60325 Frankfurt a. M.

## NZA Editorial

**Jobst-Hubertus Bauer/Johanna Friedel**  
Vorständinnen an die Macht

III

## NZA aktuell

**Wichtige neue Entscheidungen**

VI

**Informationen**

VI

2. ÄnderungsVO der SARS-CoV-2-Arbeitsschutzverordnung

VII

**Impressum**

XXII

## Aufsätze und Berichte

**Marlies Heimann/Gregor Steidle**

Nutzungspflicht des elektronischen Rechtsverkehrs (ERV) für Syndikusrechtsanwälte?!

521

**Sönke Oltmanns**

Die Digitalisierung des Arbeitsgerichtsprozesses: Status quo und Perspektiven

525

**Michael Fuhlrott/Florian Garden**

Vergleichsweise Erledigung des datenschutzrechtlichen Auskunftsanspruchs

530

**Thomas Kühn**

Pflichten und Probleme für Arbeitgeber nach dem reformierten MuSchG

536

**Christoph Bergwitz**

Der Abfallbeauftragte – das unbekannte Wesen

542

## Kommentar

**Johannes Peter Francken**

Erhebung der Kündigungsschutzklage und erstmaliger Auflösungsantrag im Wege der Anschlussberufung

545

## Blick ins Sozialrecht

**Oliver Ricken**

Dauer der Sperrzeit im Fall gestaffelter Sperrzeiten

548

Wichtiger Grund bei Abbruch eines Integrationskurses oder einer berufsbezogenen Deutschsprachförderung

548

Härtefallregelung auch beim Anspruch auf Ausbildungsgeld

548

Anforderungen an die Beschäftigungslosigkeit im leistungsrechtlichen Sinne

548



### Rechtsprechung

#### Arbeitsvertragsrecht

<b>EuGH</b>	17. 03. 2021 – C-585/19	<b>Mindestruhezeit bei mehreren Arbeitsverträgen</b>	<b>549</b>
<b>BAG</b>	01. 12. 2020 – 9 AZR 102/20	<b>Arbeitnehmerstatus eines Crowdworkers</b>	<b>552</b>
<b>BAG</b>	18. 11. 2020 – 5 AZR 103/20	Geltungsbereich des Mindestlohngesetzes – Praktikant/Anpassungsqualifizierung	<b>562</b>
<b>BAG</b>	16. 02. 2021 – 9 AS 1/21	<b>Insolvenzrechtliche Einordnung der Urlaubsabgeltung – Anschluss an Rechtsansicht des 6. Senats</b>	<b>567</b>
<b>BAG</b>	13. 10. 2020 – 3 AZR 130/20	Betriebliche Altersversorgung unter Bezug auf beamtenmäßige Versorgung – Versorgungsausgleich	<b>571</b>
<b>BAG</b>	22. 09. 2020 – 3 AZR 433/19	Zusage einer bAV-Versorgungszusage – Rechtsschutzbedürfnis für Leistungsklage	<b>577</b>
<b>ArbG Siegburg</b>	16. 12. 2020 – 4 Ga 18/20	Maskenpflicht für Rathausmitarbeiter (Ls.)	<b>581</b>

#### Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

<b>BAG</b>	18. 11. 2020 – 5 AZR 21/20	<b>Mindestabstand zum höchsten tarifvertraglichen Entgelt – Auslegung einer tarifvertraglichen Abstandsregelung</b>	<b>581</b>
<b>BAG</b>	27. 10. 2020 – 9 AZR 630/19	Urlaubsentgelt nach dem Tarifvertrag-Ärzte – Elternzeit im Bezugszeitraum	<b>586</b>
<b>LAG Berlin-Brandenburg</b>	25. 08. 2020 – 7 Sa 503/20	Keine Schließungsprämie für rentenberechtigte Arbeitnehmer – Altersdiskriminierung (Ls.)	<b>588</b>

#### Verfahrensrecht

<b>EuGH</b>	25. 02. 2021 – C-804/19	<b>Lohnzahlungsklage eines Arbeitnehmers mit Wohnsitz in Österreich und Arbeitsort in Deutschland – Gerichtszuständigkeit</b>	<b>588</b>
<b>BAG</b>	08. 12. 2020 – 3 AZN 849/20	Geltendmachung und Verwirkung des Rechts auf Anpassung laufender Leistungen der betrieblichen Altersversorgung	<b>591</b>



4/2021

S. 107–142, ART.-NR. 22–27

April 2021



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

D3-Z14  
+ 1 Bil.

# RWZ

RECHT UND RECHNUNGSWESEN

Herausgeber: Romuald Bertl, Klaus Hirschler, Aslan Milla,  
Robert Reiter, Elisabeth Titz, Thomas Wenger

Für Sie als  
Abonnent gratis:  
RwSt 1/2021

## AKTUELLES

» **Interview:** Die Enforcement-Schwerpunkte zur nichtfinanziellen Bericht-  
erstattung für das Geschäftsjahr 2020 – ein Gespräch mit Univ.-Prof. Dr. *Roman  
Rohatschek*

## GESELLSCHAFTS- & STEUERRECHT

» **Richard Jerabek/Nikolaus Neubauer/Sophie Schönhart:** Erste Erfahrungen zum EU-MPFG – offene Fragen  
aus der Praxis

## RECHNUNGSWESEN

» **Marie-Christin Inzinger/Karl Stückler/Maria Sumerauer/Sabine Weintögl:** Die bilanzielle und steuerliche  
Behandlung ausgewählter COVID-19-Hilfsmaßnahmen

» **Katharina Maier:** Fehlerbegriff, Wesentlichkeit und inhaltlicher „Rechts“-Schutz bei der Bilanzierung nach IFRS

» **Gerald Müller/Markus Haslinger:** Die Abbildung des unechten Factoring in Jahresabschlüssen nach dem UGB



## AKTUELLES

**Interview: Die Enforcement-Schwerpunkte zur nichtfinanziellen Berichterstattung für das Geschäftsjahr 2020 – Ein Gespräch von Dipl.-Ök. Andrea Sternisko, CPA, mit Univ.-Prof. Dr. Roman Rohatschek, stv Leiter der Österreichischen Prüfstelle für Rechnungslegung**

107

## GESELLSCHAFTS- & STEUERRECHT

**Richard Jerabek/Nikolaus Neubauer/Sophie Schönhart: Erste Erfahrungen zum EU-MPFG – offene Fragen aus der Praxis** 109

Das am 1. 7. 2020 in Kraft getretene EU-Meldepflichtgesetz („EU-MPFG“) sieht eine Meldepflicht für bestimmte grenzüberschreitende Gestaltungen vor. Seit Anfang Oktober 2020 (Beginn der faktischen Möglichkeit zur Meldung in Österreich) konnten erste praktische Erfahrungen mit der Meldung nach dem EU-MPFG gesammelt werden. Der nachfolgende Beitrag soll einzelne in der Praxis besonders relevante Unklarheiten iZM der Meldung nach dem EU-MPFG näher beleuchten.

## RECHNUNGSWESEN

**Marie-Christin Inzinger/Karl Stückler/Maria Sumerauer/Sabine Weintögl: Die bilanzielle und steuerliche Behandlung ausgewählter COVID-19-Hilfsmaßnahmen** 117

Die COVID-19-Krise stellt die Unternehmen vor zahlreiche Herausforderungen. Um die teils schwerwiegenden Folgen der Pandemie abzumildern, wurden seitens der Regierung verschiedene Zuschüsse für die betroffenen Unternehmen geschaffen, deren bilanzielle und ertragsteuerliche Behandlung in diesem Beitrag dargelegt werden sollen.

**Katharina Maier: Fehlerbegriff, Wesentlichkeit und inhaltlicher „Rechts“-Schutz bei der Bilanzierung nach IFRS** 125

Der Beitrag diskutiert, unter Berücksichtigung von Verfahrensunterschieden, etwaige Implikationen des Beschlusses des OLG Frankfurt/Main aus dem Jahr 2019, die hoheitlich tätige Enforcement-Behörde habe in der Ausübung ihrer Tätigkeiten der Fehlerfeststellung einen „objektiven Fehlerbegriff“ zugrunde zu legen und somit de facto Auslegungskompetenz für die IFRS, im Rahmen des Enforcement-Verfahrens.

**Gerald Müller/Markus Haslinger: Die Abbildung des unechten Factoring in Jahresabschlüssen nach dem UGB** 131

Der Beitrag befasst sich mit der Abbildung von Factoring-Transaktionen, bei denen das den übertragenen Forderungen innewohnende Delkredererisiko vollständig oder teilweise beim Veräußerer verbleibt, im unternehmensrechtlichen Jahres- und Konzernabschluss und zeigt auf, weshalb der Risikotragung zwangsläufig eine dominante Stellung bei der Zurechnung des wirtschaftlichen Eigentums an Forderungen zukommen muss.

## INTERNATIONALER RUNDBLICK

**Katharina van Bakel-Auer/Maria Sumerauer** 139

# Europäisches Wirtschafts- und Steuerrecht

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

D3-Z 68  
+ 1 Bül.

2 | 2021

Betriebs-Berater Europa

21.4.2021 | 32. Jg.  
Seiten 61–120

## DIE ERSTE SEITE

**Prof. Dr. Walter Frenz**

Kohleausstiegsentschädigungen als verbotene Beihilfe?

## AUFSÄTZE

**Dr. Verena Bärenbrinker** und **Dr. Janet Kerstin Butler**

Die Rechtsprechung der Europäischen Gerichte auf dem Gebiet des Beihilferechts im Jahr 2019 | 61

**Sebastian Jähring** und **Dr. Andreas Klafki**

Die öffentliche Sportförderung im Fokus des EU-Beihilferechts – Auswirkungen und Konsequenzen für den Breitensport und Spitzensport (Teil II) | 79

**Dr. Thorsten Helm** und **Christian Bischoff**

Art. 116 AEUV: Alternative zum Einstimmigkeitserfordernis im Rahmen der EU-Gesetzgebung auf dem Gebiet der direkten Steuern? | 86

## RECHTSPRECHUNG DER EU-GERICHTE

**EuGH:** Missbrauch beherrschender Stellung – „Ne bis in idem“ – Sanktionen von Zuwiderhandlungen auf unterschiedlichen Produktmärkten durch Kommission und nationale Behörde – „Slovak Telekom“ | 92

**Schlussanträge:** Erdgasbinnenmarkt – Abweichung von den Unionsregeln in Bezug auf die OPAL-Gasfernleitung – Antrag der Bundesnetzagentur – Grundsatz der Energiesolidarität | 96

**EuGH:** Staatliche Beihilfen – Nachweis des individuellen Vorteils? – „Fútbol Club Barcelona“ | 98

**EuGH:** Staatliche Beihilfen: Intervention eines privatrechtlich organisierten Bankenkonsortiums zugunsten eines Mitglieds – keine Zurechnung zum Staat – „BPB“ | 105

**EuG:** Darlehensbürgschaften für Fluggesellschaften mit schwedischer Genehmigung sind mit dem Befristeten Rahmen für staatliche Beihilfen – COVID-19 Pandemie – vereinbar – „Ryanair“ | 107

**EuGH:** Vergabe: Nachprüfung des Ausschlusses und der Zulassung anderer Bieter – „NAMA“ | 108

**EuGH:** Urheberrecht: Einbettung eines auf der Website des Lizenznehmers frei zugänglichen Werks in die Website eines Dritten im Wege des Framing – „VG Bild-Kunst/SPK“ | 110

**EuGH:** Bereitschaftszeit in Form von Rufbereitschaft ist nur dann in vollem Umfang „Arbeitszeit“, wenn die Möglichkeit, diese frei zu gestalten, erheblich beeinträchtigt ist | 114

**EuGH:** Luftverkehr: Ausgleichsleistung für Fluggäste infolge unter Beachtung nationalen Rechts organisierter Pilotenstreiks – kein außergewöhnlicher Umstand – „Airhelp“ | 116

**EuGH:** Nicht ordnungsgemäße Richtlinienumsetzung trotz Vereinbarkeit mit künftigem Unionsrecht – Sprachliche Anforderungen an die Etikettierung von Tierarzneimitteln – „UH“ | 117

## Inhaltsverzeichnis

<b>Die erste Seite</b>	Kohleausstiegsentschädigungen als verbotene Beihilfe? Prof. Dr. Walter Frenz, RWTH Aachen University	
<b>Aufsätze</b>	Die Rechtsprechung der Europäischen Gerichte auf dem Gebiet des Beihilferechts im Jahr 2019 Dr. Verena Bärenbrinker, Referentin, und Dr. Janet Kerstin Butler, Rechtsanwältin, Counsel, Berlin	61
	Die öffentliche Sportförderung im Fokus des EU-Beihilferechts – Auswirkungen und Konsequenzen für den Breitensport und Spitzensport (Teil II) Sebastian Jähring, LL.M., Dresden, und Dr. Andreas Klafki, LL.M. (USA), MEGA (Paris, Madrid, Berlin/Potsdam), Berlin und Mallorca	79
	Art. 116 AEUV: Alternative zum Einstimmigkeitserfordernis im Rahmen der EU-Gesetzgebung auf dem Gebiet der direkten Steuern? Dr. Thorsten Helm, Rechtsanwalt, Steuerberater und Wirtschaftsprüfer, und Christian Bischoff, Stuttgart und Mannheim	86
<b>Rechtsprechung der EU-Gerichte</b>	Rechtsprechungsstatistiken 2020 (EuGH, Pressemitteilung Nr. 34/2021 vom 5. 3. 2021)	91
	Missbrauch beherrschender Stellung: Der Grundsatz „ne bis in idem“ gilt nicht, wenn ein Unternehmen wegen Zuwiderhandlungen auf unterschiedlichen Produkt- oder geografischen Märkten von Kommission und nationaler Behörde verfolgt/sanktioniert wird oder letztere die Zuständigkeit nach Art. 11 Abs. 6 VO 1/2003 verliert – „Slovak Telekom“ (EuGH, 25. 2. 2021 – Rs. C-857/19)	92
	Erdgasbinnenmarkt: Abweichung von den Unionsregeln in Bezug auf die OPAL-Gasfernleitung – Änderung der Bedingungen auf Antrag der Bundesnetzagentur? – Energiesolidarität – Schlusstränge (GA Campos Sánchez-Bordona, 18. 3. 2021 – Rs. C-848/19 P)	96
	Staatliche Beihilfen: Ist der ermäßigte Steuersatz für bestimmte Profifußballvereine geeignet, diesen einen Vorteil zu verschaffen? – Nachweis des individuellen Vorteils? – „Fútbol Club Barcelona“ (EuGH, 4. 3. 2021 – Rs. C-362/19 P)	98
	Staatliche Beihilfen: Intervention eines privatrechtlich organisierten Bankenkonsortiums zugunsten eines Mitglieds – keine Zurechnung der Genehmigung durch die nationale Zentralbank an den Staat – keine erhebliche öffentliche Kontrolle – „BPB“ (EuGH, 2. 3. 2021 – Rs. C-425/19 P)	105
	Darlehensbürgschaften für Fluggesellschaften mit schwedischer Genehmigung sind mit dem Befristeten Rahmen für staatliche Beihilfen zur Stützung der Wirtschaft in der COVID-19 Pandemie vereinbar – „Ryanair“ (EuG, 17. 2. 2021 – Rs. T-238/20)	107
	Vergabe: Nachprüfung des Ausschlusses und der Zulassung anderer Bieter – Keine Beschränkung auf Verstöße gegen den Gleichheitsgrundsatz – „NAMA“ u. a. (EuGH, 24. 3. 2021 – Rs. C-771/19)	108
	Urheberrecht: Öffentliche Wiedergabe durch Einbettung eines auf der Website des Lizenznehmers frei zugänglichen Werks in die Website eines Dritten im Wege des Framing, wenn vom Rechtsinhaber veranlasste Schutzmaßnahmen umgangen werden – „VG Bild-Kunst/SPK“ (EuGH, 9. 3. 2021 – Rs. C-392/19)	110
	Bereitschaftszeit in Form von Rufbereitschaft ist nur dann in vollem Umfang „Arbeitszeit“, wenn die Möglichkeit, diese frei zu gestalten, ganz erheblich beeinträchtigt ist – Berufsfeuerwehr – Wartung von Fernsehsendern (EuGH, 9. 3. 2021 – Rs. C-580/19)	114
	Luftverkehr: Ausgleichsleistung für Fluggäste infolge unter Beachtung nationalen Rechts organisierten Pilotenstreiks – kein außergewöhnlicher Umstand – kein Verstoß gegen Koalitionsfreiheit, Eigentumsrecht und unternehmerische Freiheit – „Airhelp“ (EuGH, 23. 3. 2021 – Rs. C-28/20)	116
	Tierarzneimittel: Eine nicht ordnungsgemäße Richtlinienumsetzung ist auch bei Vereinbarkeit mit künftigem Unionsrecht festzustellen – Sprachliche Anforderungen an die Etikettierung – „UH“ (EuGH, 17. 3. 2021 – Rs. C-64/20)	117
	Berufsqualifikationen: Ein Mitgliedstaat kann den partiellen Zugang zu einem der Berufe gestatten, die unter den Mechanismus der automatischen Anerkennung fallen (EuGH, 25. 2. 2021 – Rs. C-940/19)	119
<b>Anhängige Verfahren</b>	Ist der Energiecharta-Vertrag mit Art. 19 EUV, Art. 344 AEUV vereinbar? (EuGH Gutachten C-1/20)	120
	Unionsbürgerschaft britischer Staatsangehöriger – „15 year rule“ (EuGH Rs. C-673/20)	120
	Schutz vor den Auswirkungen von einem Drittland erlassener Rechtsakte (EuG Rs. T-8/21)	120
	Kapitalverkehr: Kapitalertragsteuererstattung bei Streubesitzdividenden (EuGH Rs. C-572/20)	120
<b>Aktuell</b>	Die erste Seite I · EWS-Autoren IV · EWS-Impressum IV	

**Geschäftsführung:** Peter Esser (Sprecher), Sönke Reimers (Sprecher), Thomas Berner, Markus Gotta

**Redaktion:** Maria Wolfer, Frankfurt a. M.

**Ständige Mitarbeiter:** Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann, Tübingen; Prof. Dr. Carl Baudenbacher, Präsident des EFTA-Gerichtshofs, St. Gallen/Luxemburg; RA Dr. Wolfgang Blumers, Stuttgart; RA Dr. Dirk Dirksen, Hamburg; Prof. Dr. Dr. h. c. Werner F. Ebke, Heidelberg; Prof. Dr. Ulrich Ehrlicke, LL.M., M.A., Köln; Prof. Dr. Walter Frenz, Aachen; Prof. Dr. Jörg Gundel, Bayreuth; Dr. Hermann Hollmann, LL.M., Köln; RA Prof. Dr. Michael Hoffmann-Becking, Düsseldorf; RA Prof. Dr. Rainer Jacobs, Köln; Prof. Dr. Lothar Knopp, Cottbus; RA Dr. Nobert Koch, Brüssel; Prof. Dr. Christian Koenig, LL.M., Bonn; Prof. Dr. Knut Werner Lange, Bayreuth; RA Prof. Dr. Carl Otto Lenz, Bensheim; RA Jürgen Leske, München; Prof. Dr. Sighart Lörler, Freiburg i. Breisgau; Prof. Dr. Markus Ludwigs, Würzburg; Prof. Dr. Hans-W. Micklitz, Florenz; RA Dr. Burkhardt W. Meister, LL.M., Frankfurt a. M.; Prof. Dr. Peter-Christian Müller-Graff, Heidelberg; Prof. Dr. Karl Riesenhuber, Bochum; Prof. Dr. Rolf A. Schütze, Stuttgart; Prof. Dr. Ernst Steindorff, München; Prof. Dr. Björn Steinrötter, Potsdam; Prof. Dr. Rudolf Streinz, München; RA Prof. Dr. Friedrich Graf v. Westphalen, Köln; RA Dr. Ralf Wojtek, Hamburg



09.2021

Jahrgang 74 / 01.05.21  
ISSN 0340-9031 / www.wpg.de  
406/42109

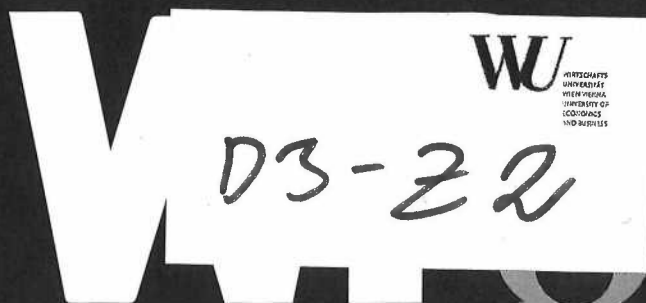
**Fachlicher Beirat**

- WP StB RA Dr. Hans-Peter Aicher
- WP StB Prof. Dr. Frank Beine
- WP StB Dr. Stefan Bischof
- WP StB Andrea Bruckner
- WP Burkhard Eckes
- WP StB Dr. Karl Petersen
- RAin Stefanie Reichel
- Prof. Dr. Oliver Thomas

**ASSURANCE**

# Konzeption, Implementierung und Einführung von KI-Systemen in der Wirtschaftsprüfung

Prof. Dr. Oliver Thomas, Andrea Bruckner, Max Leimkühler, Florian Remark und Karsten Thomas » 551



**KOMPETENZ SCHAFFT VERTRAUEN**

**RECHNUNGSLEGUNG**

**Wie wirkt Enforcement auf die Rechnungslegungspraxis?**

Pia Meusburger und Univ.-Prof. Dr. Christoph Pelger » 568

**FINANCIAL SERVICES**

**Zur Bedeutung von Validierungsgrundsätzen für Ersteller und Abschlussprüfer**

Michael Bär und Karina Ludwig » 577

**Amerikanische und deutsche Großbanken im Kapital- und Rentabilitätsvergleich**

Dr. Nils Helms und Christoph Prause » 585

**MANAGEMENT & BERATUNG**

**Berichterstattung über den Prüfungsausschuss des Aufsichtsrats**

Ass.-Prof. Dr. Marcel Steller » 595

**STEUERN & RECHT**

**Fehlende Gemeinnützigkeit bei unverhältnismäßig hohen Geschäftsführervergütungen**

Ralf Klaußmann » 601

**Barabfindung im Fall eines Squeeze-out bei Bestehen eines Beherrschungs- und Gewinnabführungsvertrags**

Dr. Carsten Wettich » 608

**IDW Visuell:**  
ISA [DE] 510



**ASSURANCE**

**KOMPAKT**

Fachlicher Hinweis des IDW: neues Update der Antworten auf Zweifelsfragen zu den Auswirkungen der Ausbreitung des Coronavirus auf Rechnungslegung und Prüfung ..... » 549

Vertrauensdienstleistungen für eine erweiterte Berichterstattung ..... » 549

Aus ausländischen Fachzeitschriften ..... » 550

**ANALYSE**

Konzeption, Implementierung und Einführung von KI-Systemen in der Wirtschaftsprüfung  
*Prof. Dr. Oliver Thomas, Andrea Bruckner, Max Leimkühler, Florian Remark und Karsten Thomas* ..... » 551

**IDW VISUELL**

ISA [DE] 510: Eröffnungsbilanzwerte bei Erstprüfungsaufträgen ..... » 563



**RECHNUNGSLEGUNG**

**KOMPAKT**

Konsultation zu Inhalten eines Arbeitsplans des IASB für den Zeitraum von 2022 bis 2026 ..... » 566

Nachhaltigkeitsberichterstattung: Standards von GRI und SASB ergänzen sich ... » 566

IFAC befürwortet einheitliche Nachhaltigkeitsberichterstattung ..... » 566

Enforcement-Aktivitäten in der EU: Jahresbericht 2020 der ESMA ..... » 567

**ANALYSE**

Wie wirkt Enforcement auf die Rechnungslegungspraxis? – Einblicke aus Deutschland und Österreich  
*Pia Meusburger und Univ.-Prof. Dr. Christoph Pelger* ..... » 568



**FINANCIAL SERVICES**

**KOMPAKT**

Europäische Aufsichtsbehörden warnen vor Verschlechterung der Asset-Qualität ..... » 575

BaFin konsultiert Rundschreiben zu Zahlungsdiensten ..... » 575

MaBail-in werden erweitert ..... » 576

Externes Bail-in – neues Merkblatt ..... » 576

**ANALYSE**

Zur Bedeutung von Validierungsgrundsätzen für Ersteller und Abschlussprüfer – Beispielhafte Erläuterung anhand der Validierung von Kreditrisikomodellen bei Kreditinstituten  
*Michael Bär und Karina Ludwig* ..... » 577

Amerikanische und deutsche Großbanken im Kapital- und Rentabilitätsvergleich  
*Dr. Nils Helms und Christoph Prause* ..... » 585



## MANAGEMENT & BERATUNG

### KOMPAKT

IfM fordert nachhaltige Mittelstandspolitik nach der Pandemie ..... » 594

Checklisten für sicheres digitales Arbeiten ..... » 594

### ANALYSE

Berichterstattung über den Prüfungsausschuss des Aufsichtsrats –

Eine inhaltliche Analyse anhand der DAX-30-Unternehmen

*Ass.-Prof. Dr. Marcel Steller* ..... » 595



## STEUERN & RECHT

### ANALYSE

Fehlende Gemeinnützigkeit bei unverhältnismäßig hohen Geschäfts-  
führervergütungen – Eine aktuelle Bestandsaufnahme zu § 55 Abs. 1 Nr. 3 AO

*Ralf Klaßmann* ..... » 601

Barabfindung im Fall eines Squeeze-out bei Bestehen eines Beherrschungs-  
und Gewinnabführungsvertrags – Anmerkungen zum Beschluss des Bundes-  
gerichtshofs vom 15.09.2020 – II ZB 6/20 (Wella III)

*Dr. Carsten Wettich* ..... » 608



Haben Sie eine Publikationsidee?  
Wollen Sie Ihr Wissen mit anderen teilen?

Dann wenden Sie sich an uns.

Am besten schreiben Sie uns eine E-Mail, in der Sie kurze Angaben machen zu Ihrer Themenidee und zu Ihrem beruflichen Hintergrund. Ihre Ansprechpartnerin ist Annette Preuß: [preuss@idw-verlag.de](mailto:preuss@idw-verlag.de). Selbstverständlich können Sie sich auch telefonisch melden unter der Nummer 0211/4561-278.

Sollten Sie nicht selbst schreiben wollen, sondern „lediglich“ einen Themenvorschlag machen oder ein Produkt anregen wollen, sind Sie bei uns ebenfalls an der richtigen Adresse. Wir freuen uns, von ihnen zu hören!

- [preuss@idw-verlag.de](mailto:preuss@idw-verlag.de)
- 0211/4561-278

4/2021

S. 157–208, ART.-NR. 63–85

April 2021

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

D3-2137

# ZFR

ZEITSCHRIFT FÜR FINANZMARKTRECHT

Herausgeber: Olaf Riss, Martin Winner,  
Rainer Wolfbauer

NEU:  
JUDIKATE IM  
FOKUS

## BEITRÄGE

- » **Nicolas Raschauer/Thomas Stern:** Re-Regulierung der Finanzholdings: Revolution oder Evolution?
- » **Gerald Otto/Hubert Prosegger:** Zur Abtretung von Kreditforderungen vor dem Hintergrund des Bankgeheimnisses
- » **Alexander Figl:** Schriftliche Inanspruchnahme und Vorkenntnisausschluss in der D&O-Versicherung

## JUDIKATUR

- » **EuGH:** Missbräuchliche Klauseln in Aktienleasingverträgen
- » **VwGH:** Zurückweisung einer Revision gegen den HETA-Vorstellungsbescheid II
- » **OGH:** AvW-Konkurs: Keine Pflicht der Entschädigungseinrichtung zur individuellen Verständigung der Anleger
- » **BVwG:** Verspätete Ad-hoc-Meldung bei Nicht-Tilgung einer Unternehmensanleihe

## AKTUELLES

- » Neue Leitlinien von EBA und ESMA

 LexisNexis

[zfr.lexisnexus.at](http://zfr.lexisnexus.at)



**EDITORIAL**

157

**BEITRÄGE**

<b>Nicolas Raschauer/Thomas Stern:</b> Re-Regulierung der Finanzholdings: Revolution oder Evolution?	160
<b>Gerald Otto/Hubert Prosegger:</b> Zur Abtretung von Kreditforderungen vor dem Hintergrund des Bankgeheimnisses	168

**JUDIKATUR IM FOKUS**

<b>Alexander Figl:</b> Schriftliche Inanspruchnahme und Vorkennnisausschluss in der D&O-Versicherung	174
--	-----

**»VERSICHERUNGSRECHT**

 D&O-Versicherung: Anspruchserhebung, Nachhaftung und Vorkennnisausschluss	177
---	-----



**JUDIKATUR****EuGH**

 Rechtmäßige Verweigerung der Einsichtnahme in Dokumente der EZB	179
 Missbräuchliche Klauseln in Aktienleasingverträgen	181


**VwGH****»AUFSICHTSRECHT**

Zurückweisung einer Revision gegen den HETA-Vorstellungsbescheid II	183
---	-----

**OGH****»BANKRECHT**

Zur sittenwidrigen Schädigung gem § 1295 Abs 2 ABGB	185
 Unzulässige Klauseln in verschiedenen Geschäftsbedingungen einer Bank	186
Konkurseröffnung über das Vermögen einer ehemaligen Bank über Antrag der FMA	188
 Unzulässige Klauseln in Verbraucherkreditverträgen	189
Schadenersatzanspruch des Kreditgebers bei erfolgsorientierter Kredittilgung?	191

**»ANLEGERRECHT**

Tilgungsträger beim Fremdwährungskredit: Keine Aufrechnung mit verjährten Schadenersatzansprüchen	192
 AvW-Konkurs: Keine Pflicht der Entschädigungseinrichtung zur individuellen Verständigung der Anleger	193

**»VERSICHERUNGSRECHT**

 Deckungsablehnung der Vermögensschadenhaftpflichtversicherung und weitere Anzeigepflichten	195
Rechtsschutzversicherung: Auslegung des Art 7.1.12 ARB 2003	197

**BVwG****» AUFSICHTSRECHT**

 Verspätete Ad-hoc-Meldung bei Nicht-Tilgung einer Unternehmensanleihe	199
 Keine Wiederaufnahme eines Strafverfahrens wegen irreführender Werbung für Nachrangdarlehen (Anm R. Wolfbauer)	201

**AKTUELLES** (Rainer Wolfbauer)

Aktuelle Gesetzesvorhaben	204
Neue technische Durchführungsstandards für aufsichtliche Meldungen der Institute im Amtsblatt	205
Leitlinien der ESMA zu einigen Aspekten der MiFID-II-Anforderungen an die Compliance-Funktion	206
Leitlinien der EBA zu „Triparty-Rückkaufsvereinbarungen“ für Großkreditzwecke	206

**Impressum**

208

Sehr geehrte Leserinnen und Leser!

Wer im Finanzmarktrecht tätig ist, hat es schwer, alle wesentlichen Entwicklungen zu überblicken. Dabei will Sie die ZFR in Zukunft noch besser unterstützen. Unsere neue Rubrik JUDIKATUR IM FOKUS präsentiert aktuelle und besonders praxisrelevante Entscheidungen. Kompakte Besprechungsaufsätze fassen die Kernaussagen zusammen, stellen Sie in den Kontext und erörtern sie kritisch. Judikat und Analyse finden Sie stets in einem Package. So haben Sie alles im Blick, was wichtig ist, um im Finanzmarktrecht up to date zu bleiben!

Ihre Herausgeber – auch im Namen des Verlages LexisNexis

ZEITSCHRIFT FÜR

# ABGABEN-, FINANZ- UND STEUERRECHT

BFG-ERKENNTNISSE ZUM ABGABEN- UND STEUERRECHT

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS  
03-244

2021 / Heft 2, Seiten 41–80 (19. Jahrgang)



## Steuer & Service

- 42 COVID-19 – Übersicht über die steuerliche Behandlung der wichtigsten Zuwendungen bzw Zuschüsse
- 43 BMF-Auskunft zur Verlängerung der Abgabenstundungen durch das 2. COVID-19-StMG
- 44 BMF-Information zur abgabenrechtlichen Behandlung des Verdienstentganges an Arbeitnehmer gemäß § 32 Epidemiegesetz 1950 (EpiG)
- 45 Erstreckung der Toleranzfrist zur Einbringung von Abgabenerklärungen durch Quotenvertreter für das Veranlagungsjahr 2019 im Zusammenhang mit der COVID-19-Pandemie
- 46 Einhebung der Kommunalsteuer

## Bundesfinanzgericht

- 50 BFG-kompakt – Gesamtübersicht veröffentlichter BFG-Erkenntnisse
- 52 WiEReG – Zwangsstrafe
- 55 Kommanditgesellschaft versus stille Gesellschaft
- 56 Familienbonus Plus des Unterhaltsverpflichteten
- 58 Verpflegungsmehraufwand (Tagesgelder) iZm WiFi-Lehrgang – Werbungskosten?
- 61 § 59 Abs 4 lit a GSpG: Keine Haftung des bloßen Vermieters
- 68 BFG-Erkenntnisse „kurz & bündig“

## Verwaltungsgerichtshof

- 73 VwGH: Veruntreute Gelder als außergewöhnliche Belastung?

Herausgeber: Hubert W. Fuchs und Klaus Hilber

verlagoesterreich.at  
afs.voe.at

VERLAG  
ÖSTERREICH

# INHALT



## STEUER & SERVICE

- 42 COVID-19 – Übersicht über die steuerliche Behandlung der wichtigsten Zuwendungen bzw. Zuschüsse  
EStR 2000 – Wartungserlass 2021 (Entwurf) (Hubert W. Fuchs)
- 43 BMF-Auskunft zur Verlängerung der Abgabenstundungen durch das 2. COVID-19-StMG  
KSW-Mitgliederinformation vom 11.3.2021 (Hubert W. Fuchs)
- 44 BMF-Information zur abgabenrechtlichen Behandlung des Verdienstentganges an Arbeitnehmer gemäß  
§ 32 Epidemiegesetz 1950 (EpiG)  
Information des BMF vom 4.2.2021, 2021-0.049.190 – gültig ab 4.2.2021 (Hubert W. Fuchs)
- 45 Erstreckung der Toleranzfrist zur Einbringung von Abgabenerklärungen durch Quotenvertreter für das  
Veranlagungsjahr 2019 im Zusammenhang mit der COVID-19-Pandemie  
Erlass des BMF vom 24.3.2021, 2021-0.214.495 – gültig ab 24.3.2021 (Hubert W. Fuchs)
- 46 Einhebung der Kommunalsteuer  
(Christoph Ritz)

## BUNDESFINANZGERICHT

- 50 BFG-KOMPAKT – Gesamtübersicht veröffentlichter BFG-Erkenntnisse  
(Klaus Hilber)
- 52 WiEReG – Zwangsstrafe  
BFG 9.2.2021, RV/2101131/2020 (Klaus Hilber)
- 55 Kommanditgesellschaft versus stille Gesellschaft  
BFG 20.11.2020, RV/5101367/2015 (Clemens Endfellner)
- 56 Familienbonus Plus des Unterhaltsverpflichteten  
BFG 28.1.2021, RV/1100399/2020 (Klaus Hilber)
- 58 Verpflegungsmehraufwand (Tagesgelder) iZm WiFi-Lehrgang – Werbungskosten?  
BFG 4.2.2021, RV/1100044/2017 (Klaus Hilber)
- 61 § 59 Abs 4 lit a GSpG: Keine Haftung des bloßen Vermieters  
BFG 23.12.2020, RV/7101709/2020 (Hubert W. Fuchs)
- 68 BFG-Erkenntnisse „kurz & bündig“  
(Hubert W. Fuchs)

## VERWALTUNGSGERICHTSHOF

- 73 VwGH: Veruntreute Gelder als außergewöhnliche Belastung?  
VwGH 19.5.2020, Ro 2018/13/0016 (Peter Pülzl)
- 76 Buchbesprechungen
- 80 Herausgeber, Autoren
- U3 Impressum



Redaktion Karl-Heinz Danzl, Christian Huber,  
Georg Kathrein, Gerhard Pürstl

Mai 2021

# 05

161 – 196

## Beiträge

### Fahrprüfungen und Fahrschulunterricht in Corona-Zeiten ab dem „2. Lockdown“ *Gerhard Pürstl* 164

Fahrverbote und Umweltzonen aus Klimaschutzgründen:  
gangbarer Weg oder rechtliche Sackgasse?  
*Dominik Geringer und Christoph Romirer* 168

## Rechtsprechung

„Brand“ in der KaskoVers *Christian Huber* 181

Zur Verjährung des Bereicherungsanspruchs wegen zu Unrecht  
abgebuchter VersPrämien *Christian Huber* 183

Gewährleistung beim Gebrauchtwagenkauf zwischen Privaten  
*Georg Kathrein* 185

Verbindungsgang zwischen Parkhaus und EKZ kein Weg iSd  
§ 1319a ABGB *Christian Huber* 187

Schmerzensgeld und Verfahrenshilfe *Karl-Heinz Danzl* 191

## Judikaturübersicht Verwaltung

Zwei aneinandergrenzende Kurzparkzonen, Kundmachung  
an den Außengrenzen genügt 195

Coronabedingte Aussetzung der Kurzparkzone; keine Verlängerung  
der Ausnahmegewilligung nach § 45 Abs 2 StVO 196

- Editorial ..... 161  
*Von Karl-Heinz Danzl*

## Beiträge

- Fahrprüfungen und Fahrschulunterricht in Corona-Zeiten ab dem „2. Lockdown“ 164

### Verordnete Verwirrungen

Unterricht an der Fahrschule und die Abhaltung von Fahrprüfungen sind ohne Zweifel Tätigkeiten, die mit körperlicher Nähe aller Beteiligten einhergehen. In diesen Punkten ähnelt die „Fahrschule“ sonstigen Schulbetrieben. Die Frage ist, wie die maßgeblichen Behörden und die Fahrschulen mit der Situation in diesen Bereichen umgegangen sind bzw umgehen.

*Von Gerhard Pürstl*

- Fahrverbote und Umweltzonen aus Klimaschutzgründen: gangbarer Weg oder rechtliche Sackgasse? ..... 168

Verkehrsbeschränkungen wie Fahr- oder Zulassungsverboten wird bei der Treibhausgas-Reduktion im Verkehrssektor eine besonders hohe Effektivität beigemessen. In der öff Diskussion wird dabei mitunter auf die entsprechenden Instrumente des etablierten Luftreinhaltereimes verwiesen. Die Analyse soll zeigen, dass diese und ähnliche Rechtsgrundlagen für die genuinen Ansprüche der Klimaschutzpolitik nur scheinbar gerüstet sind. Ein Beitrag zur Tragweite der ordnungsrechtl Verkehrspolitik – zugleich eine systematische Abgrenzung zwischen verkehrsbezogenem Klimaschutz- und Luftreinhaltereim.

*Von Dominik Geringer und Christoph Romirer*

## Gesetzgebung und Verwaltung

- Bundesrecht ..... 174  
*Von Gerhard Pürstl*

## Rechtsprechung

- Der Gegenverkehr wird durch die Regeln über den Tiefenabstand nur ausnahmsweise geschützt ..... 176

92: OGH 28. 5. 2019, 2 Ob 226/18a

- Traktor als ortsgebundene Arbeitsmaschine bei Waldarbeiten mit Seilwinde .. 178

93: OGH 28. 5. 2019, 2 Ob 236/18x

- „Brand“ in der KaskoVers ..... 181

94: OGH 20. 3. 2019, 7 Ob 28/19x

*Mit Anmerkung von Christian Huber*

- Zur Verjährung des Bereicherungsanspruchs wegen zu Unrecht abgebuchter VersPrämien ..... 183

95: OGH 24. 4. 2019, 7 Ob 137/18z

*Mit Anmerkung von Christian Huber*

- Gewährleistung beim Gebrauchtwagenkauf zwischen Privaten ..... 185

96: OGH 27. 2. 2020, 8 Ob 111/19k

*Mit Anmerkung von Georg Kathrein*

- Verbindungsgang zwischen Parkhaus und EKZ kein Weg iSd § 1319a ABGB 187

97: OGH 15. 4. 2020, 9 Ob 71/19k

*Mit Anmerkung von Christian Huber*

- Schmerzensgeld und Verfahrenshilfe ..... 191

98: OLG Innsbruck 5. 3. 2020, 1 R 4/20b

*Mit Anmerkung von Karl-Heinz Danzl*

## Judikaturübersicht Verwaltung

→ StVO .....	194
<b>99: VwGH 21. 12. 2020, Ro 2020/02/0011</b>	
Erfolgte Blutabnahme durch Ärztin eines Krankenhauses, Verweigerung einer weiteren Blutabnahme ist nicht strafbar	
<b>100: VwGH 17. 12. 2020, Ro 2020/16/0009 .....</b>	<b>194</b>
Kurzparkzone gilt auch in einem Halte- und Parkverbot	
<b>101: VfGH 9. 12. 2020, V6/2020 .....</b>	<b>195</b>
Zwei aneinandergrenzende Kurzparkzonen, Kundmachung an den Außengrenzen genügt	
→ KFG .....	195
<b>102: VwGH 15. 12. 2020, Ra 2019/02/0223</b>	
Laserblocker, keine Strafbarkeit bei nicht aktueller Eignung zur Störung	
→ FSG .....	195
<b>103: VwGH 26. 11. 2020, Ra 2020/11/0011</b>	
Bedenken hinsichtlich gesundheitlicher Eignung, nicht jedes fragwürdige Verhalten kommt in Betracht	
→ Wr Parkometergesetz .....	196
<b>104: BFG 25. 1. 2021, RV/7500843/2020</b>	
Coronabedingte Aussetzung der Kurzparkzone; keine Verlängerung der Ausnahmegewilligung nach § 45 Abs 2 StVO	

## Standards

→ Impressum .....	161
-------------------	-----



### Fragen der Arbeitszeit aus unterschiedlichen Blickwinkeln

- Untersuchung von All-In-Klauseln,
- Grundlagen der verwaltungsrechtlichen Strafbarkeit,
- Konformitätsprüfung des AZG gegenüber unionsrechtlichen Vorgaben.

Kozak (Hrsg)  
**Arbeitszeitrecht:  
Segen oder Fluch**

2020. XII, 126 Seiten. Br.  
**ISBN 978-3-214-14539-2**

**36,00 EUR**  
inkl. MwSt.

shop.manz.at



Zeitschrift für

# VERGABERECHT UND BAUVERTRAGS RECHT

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z128

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

April 2021

04

141 – 184

## Vergaberecht

Die Unzulässigkeit von Nettolohnvorgaben in  
Ausschreibungsbedingungen *Christoph Wiesinger* ↻ 145

## Bauvertragsrecht

**Nachtragsbearbeitungskosten**

*Michael Werkl und Jakob Scholler* ↻ 164

## Öffentliches Baurecht

Kurzfristige Vermietung von Immobilien am Beispiel Wien  
*Klaus Pfeiffer* ↻ 174

Historische Architektur schützen und für die Zukunft rüsten  
*Markus P. Swittalek* ↻ 181



→ Editorial .....	141
<i>Von Johannes Schramm und Josef Aicher</i>	

ZVB-Aktuell .....	144
-------------------	-----

## Vergaberecht

### Beitrag

→ Die Unzulässigkeit von Nettolohnvorgaben in Ausschreibungsbedingungen . . .	145
<b>Anmerkungen zu entsprechenden Überlegungen im Regierungsprogramm für das Burgenland</b>	
Der EuGH hat – in deutschen Anlassfällen – mehrfach entschieden, dass Mindestlohnvorgaben in Ausschreibungsbedingungen unzulässig sind. Stellt man nicht auf Brutto-, sondern auf Nettolöhne ab, verschärfen sich die Rechtsprobleme erheblich. Auch der Versuch, eine solche Vorgabe im Umweg der Gestaltung als Zuschlagskriterium zu erreichen, ist in rechtlicher Hinsicht zum Scheitern verurteilt.	
<i>Von Christoph Wiesinger</i>	

### ZVB-Leitsatzkartei

→ ZVB-LSK 2021/29–38 .....	152
----------------------------	-----

### Rechtsprechung

→ Auftrag und Rahmenvereinbarung als nationales <i>aliud</i> .....	154
<b>BVwG 8. 3. 2021, W134 2239829-1/2E = -2/15E = -3/2E</b>	
<i>Mit Anmerkung von Reinhard Grasböck</i>	
→ Auslegung von Ausschreibungsbestimmungen und objektiver Erklärungswert .	156
<b>LVwG NÖ 23. 11. 2020, LVwG-VG-13/001–2020</b>	
<i>Mit Anmerkung und Praxistipp von Hannes Pesendorfer und Matthias Rief</i>	
→ Eigene Erfahrungswerte zählen nicht mehr als die Bestimmungen der Ausschreibung .....	160
<b>LVwG NÖ 7. 1. 2021, LVwG-VG-15/001–2020</b>	
<i>Mit Anmerkung und Praxistipp von Beatrix Lehner</i>	

## Bauvertragsrecht

→ Nachtragsbearbeitungskosten .....	164
<b>Über die Erstattungsfähigkeit der Kosten für die Erstellung von Nachtragsangeboten</b>	
Wer soll das bezahlen? Nicht nur in Zeiten von COVID-19 und den damit verbundenen Maßnahmen eine häufig gestellte Frage. Auch für Kosten, die im Zuge der Nachtragerstellung anfallen, stellt sich diese seit langem. Nun scheint sie durch den deutschen Bundesgerichtshof geklärt zu sein – oder doch nicht?	
<i>Von Michael Werkl und Jakob Scholler</i>	

### Rechtsprechung

→ Fällig oder nicht fällig? Zum Einwand der mangelnden Werklohnfälligkeit .....	171
<b>OGH 27. 1. 2021, 7 Ob 173/20x</b>	
<i>Mit Anmerkung und Praxistipp von Tatjana Chiwitt-Oberhammer</i>	

# Öffentliches Baurecht

## Beiträge

→ Kurzfristige Vermietung von Immobilien am Beispiel Wien . . . . . 174

### Teil 1: Öffentliches Recht

Während sich kurzfristige (touristische) Vermietungen vor der weltweiten Coronapandemie besonderer Beliebtheit erfreuten, stellen sie Juristen seit jeher vor eine spannende, wenngleich schwierige juristische Querschnittsmaterie, bei der Bundes- und Landeskompetenzen auf vielen Ebenen ineinandergreifen. Mit diesem Artikel werden die Kernelemente der einzelnen Materien erläutert und auf die Vielzahl der divergierenden Aspekte aufmerksam gemacht. Aufgrund der Dynamik des Wiener Markts wird der Fokus auf die Bundeshauptstadt gelegt.

*Klaus Pfeiffer*

→ Baurecht im historischen Bestand . . . . . 181

Nur ein kleiner einstelliger Prozentanteil des Baubestands in Österreich entspricht den **aktuellen baurechtlichen Bestimmungen**. Diese Rechtsvorschriften sind laufenden gesetzlichen Änderungen und Anpassungen unterworfen, sodass in der Regel ein Haus bereits kurze Zeit nach Fertigstellung in der vorliegenden Form nicht mehr bewilligungsfähig wäre. Die **Bestandsdauer** eines Gebäudes kann allerdings viele Jahrzehnte oder auch mehrere Jahrhunderte betragen – daraus ergeben sich rechtliche Herausforderungen.

*Von Markus P. Swittalek*

## Standards

→ Impressum . . . . . 141

### [MitarbeiterInnen dieses Hefts]

Dr. *Tatjana Chiwitt-Oberhammer*, M.A., in D und CH zugelassene Rechtsanwältin  
 Mag. *Reinhard Grasböck*, Richter des Bundesverwaltungsgerichts  
 Mag. *Georg Gruber*, Vergabegericht  
 Mag. *Thomas Gruber*, Richter des Bundesverwaltungsgerichts  
*Ivana Jozic*, LL.M., Rechtsanwaltsanwältin bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
*Beatrix Lehner*, Richterin des Bundesverwaltungsgerichts  
 Dr. *Karlheinz Molick*, Partner der Kanzlei FSM Rechtsanwälte  
 Mag. *Hannes Pesendorfer*, Rechtsanwalt und Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
 Mag. *Klaus Pfeiffer* ist Rechtsanwalt und Partner bei Weber & Co.  
*Magdalena Prem*, LL.M. (WU), BA, Rechtsanwaltsanwältin bei FSM Rechtsanwälte  
 Mag. *Matthias Rief*, Rechtsanwaltsanwältin bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
 Dipl.-Ing. *Jakob Scholler*, Vertragsmanager und Mitarbeiter der BWI Beratende Wirtschaftsingenieure für Bauwesen GmbH  
 Dr. *Markus Swittalek*, Architekt und Ziviltechniker, moment-home Real Estate Solutions  
 Dipl.-Ing. Dr.techn. *Michael Werkl*, allgemein beideter gerichtlich zertifizierter Sachverständiger für Kalkulation, Vergabewesen, Verdingungswesen, Bauabwicklung und Bauabrechnung, geschäftsführender Gesellschafter der BWI Beratende Wirtschaftsingenieure für Bauwesen GmbH  
 Dr. *Christoph Wiesinger*, Mitarbeiter in der Geschäftsstelle Bau der Wirtschaftskammer Österreich in Wien

### [Der Redaktionsbeirat]

Dr. *Stephan Denk*, Rechtsanwalt bei Freshfields Bruckhaus Deringer  
 Dr. *Heimo Ellmer*, Leiter der Abteilung Baunormung, Referent für Vergabewesen im österreichischen Normungsinstitut, Lektor an der FH Technikum Kärnten, Sachverständiger  
 Dr. *Hans Göllies*, Sachverständiger für Vergabe- und Verdingungswesen, Autor zahlreicher Publikationen in den Bereichen Bauvertrag und Vergabe

Mag. *Reinhard Grasböck*, Richter des Bundesverwaltungsgerichts  
 Doz. Dr. *Brigitte Gutknecht*, Institut für Staats- und Verwaltungsrecht der Universität Wien  
 Univ.-Prof. DI Dr. *Andreas Kropik*, Professor für Bauwirtschaft und Baumanagement an der TU Wien, geschäftsführender Gesellschafter der Bauwirtschaftlichen Beratung GmbH mit Sitz in Perchtoldsdorf bei Wien, Sachverständiger  
 Hon.-Prof. Dr. *Rudolf Lessiak*, Rechtsanwalt und Seniorpartner einer Kanzlei mit Schwerpunkt im Vergaberecht  
 Dr. *Matthias Öhler*, Rechtsanwalt und Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
 Mag. *Franz Pachner*, BMWFW IR

### [BundesländerkorrespondentInnen]

Mag. *Otto-Imre Pathy*, Landesverwaltungsgericht Vorarlberg  
 Dr. *Robert Berger*, Amt der Salzburger Landesregierung  
 Dr. *Doris Hattenberger*, Universität Klagenfurt  
 Mag. *Beatrix Lehner*, Richterin des Bundesverwaltungsgerichts (Außenstelle Graz)  
 Dr. *Albert Oppel*, Richter des Verwaltungsgerichts Wien  
 Mag. *Christian Ruzicka*, Stadt Wien, MA 63  
 Dr. *Sigmund Rosenkranz*, Senatsvorsitzender des Landesverwaltungsgerichts Tirol  
 Mag. *Manja Schlossar-Schiretz*, Landesverwaltungsgericht Steiermark  
 Mag. *Karin Schnabl*, Landesverwaltungsgericht Steiermark  
 Dr. *Volker Wurdinger*, Landesverwaltungsgericht Tirol

Die veröffentlichten Beiträge geben die persönliche Meinung der/des jeweiligen Autorin/Autors wieder, welche sich nicht unbedingt mit der Meinung der Behörde, der die/der jeweilige Autorin/Autor angehört, decken muss.

# zeitschrift für hochschulrecht hochschulmanagement und hochschulpolitik.zfhr

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z130

zeitschrift für hochschulrecht,  
hochschulmanagement  
und hochschulpolitik: zfhr

## Herausgeber und Schriftleitung:

M. Novak  
B. Perthold-Stoitzner  
K. Poier

Heft 2  
April 2021  
20. Jahrgang

## Aufsätze

Prof. Christian C. Hauser, BEd /  
Hon.-Prof. Prof. (FH) Mag. Dr. Werner Hauser

**Zentrale Inhalte der Novelle zum  
Hochschulgesetz BGBl I 2020/101** 41

Univ.-Prof. Mag. Dr. Dr. Thomas Gergen  
**Gründung und Anerkennung privater  
luxemburgischer Hochschulen – Von der  
zwingenden Ausfüllung einer  
europarechtswidrigen Gesetzeslücke** 46

Mag. Kajetan Stransky-Can, MSc (WU) /  
Priv.-Doz. Dr. David F. J. Campbell  
**Öffentliche Universitäten:  
Versuch der Einordnung in einen  
paradigmatischen Rahmen** 54

Univ.-Prof. Mag. Dr. Dr. Thomas Gergen  
**Der Brügge-Kopenhagen-Prozess und seine  
zu stärkende Rolle bei der universitären  
postgradualen Weiterbildung** 63

## Rechtsprechung

Volltext 68

Leitsätze 70

**Buchbesprechungen** 71

Impressum 78

**Feuerproben des neuen Datenschutzgesetzes**

Adrian Lobsiger

**Der «grosse Bruder» DSG/0 und das revDSG**

Bruno Baeriswyl

**Informationspflichten und Auskunftsrecht**

Lukas Bühlmann | Marion Legler

**Announce des violations de la sécurité des données**

Sylvain Métille | Pauline Meyer

**Das Profiling im neuen Datenschutzrecht**

Simon Roth

**Datenportabilität und ihre Umsetzung**

Lena Götzinger | David Vasella

**Die Strafbestimmungen des neuen DSG**

David Rosenthal | Seraina Gubler

**Transparence des traitements de données personnelles  
opérés par les organes fédéraux**

Bertil Cottier

**Können Investitionskontrollen für gleich lange Spiesse sorgen?**

Phil Baumann

**Berichterstattung | Comptes-rendus**

**Recent developments in Swiss competition law**

Adrien Alberini | Christian Bovet

**Aussergerichtliche Sanierung einer Aktiengesellschaft**

Bundesgerichtsurteil 5A\_671/2018 vom 8. September 2020

Bruno Mahler | Hans Caspar von der Crone

Herausgeber:

H. C. von der Crone (Vorsitz) | M. Amstutz | R. Bahar | U. Bertschinger |  
I. Chabloz | J.-L. Chenaux | F. De Rossa Gisimundo | S. Emmenegger | I. Romy |  
L. Thévenoz | F. Thouvenin

Schriftleiterin:

Charlotte M. Baer



**SZW /  
RSDA**

# Inhalt | Table des matières



<b>In eigener Sache</b> Charlotte M. Baer	1
<b>Editorial</b> Florent Thouvenin   Federica De Rossa	2
<b>Beiträge   Contributions</b>	
<b>Feuerproben des neuen Datenschutzgesetzes – Ein «tour d’horizon»</b> Adrian Lobsiger	4
<b>Der «grosse Bruder» DSGVO und das revDSG: Ein vergleichender Überblick</b> Bruno Baeriswyl	8
<b>Informationspflichten und Auskunftsrecht nach dem neuen Datenschutzrecht</b> Lukas Bühlmann   Marion Lagler	16
<b>Annonce des violations de la sécurité des données : une nouvelle obligation de la nLPD</b> Sylvain Métille   Pauline Meyer	23
<b>Das Profiling im neuen Datenschutzrecht</b> Simon Roth	34
<b>Datenportabilität und ihre Umsetzung</b> Lena Götzinger   David Vasella	40
<b>Die Strafbestimmungen des neuen DSG</b> David Rosenthal   Seraina Gubler	52
<b>Transparence des traitements de données personnelles opérés par les organes fédéraux : un pas en avant, deux en arrière</b> Bertil Cottier	65
<b>Können Investitionskontrollen für gleich lange Spiesse sorgen?</b> Phil Baumann	73
<b>Berichterstattung   Comptes-rendus</b>	
<b>Recent developments in Swiss competition law</b> Adrien Alberini   Christian Bovet	86
<b>Aussergerichtliche Sanierung einer Aktiengesellschaft</b> Bundesgerichtsurteil 5A_671/2018 vom 8. September 2020 Mit Bemerkungen von Bruno Mahler und Hans Caspar von der Crone	93
<b>Autorenverzeichnis   Liste des auteurs</b>	106

## • ZInsO-Aufsätze

### **Das Bargeschäft gemäß § 142 InsO und die Begleichung von Forderungen aus Straßennutzung (S. 817)**

von Rechtsanwältin Nicole Weitz, Stuttgart

### **Der PCR-Test in den deutschen Mainstream-Medien und seine Bedeutung für Restrukturierer und Insolvenzverwalter (S. 823)**

von Professor Dr. Christoph Alexander Jacobi, Leipzig

### **Welches Verbraucherinsolvenz-Antragsformular ist zu verwenden? (S. 831)**

von Ass. jur. Matthias Butenob, Hamburg

## • ZInsO-Rechtsprechungsreport

### **Zuständigkeit des Insolvenzgerichts bei Streit über Mitgliedschaft im Gläubigerausschuss (S. 841)**

BGH, Urt. v. 11.3.2021 – IX ZR 266/18

### **Anerkenntnis durch widerspruchslose Feststellung des Haftpflichtanspruchs zur Tabelle (S. 844)**

BGH, Urt. v. 10.3.2021 – IV ZR 309/19

### **Einholung von Auskünften Dritter über das Vermögen eines Schuldners durch beauftragten Gerichtsvollzieher anstelle eines eigenen Antrags des Gläubigers möglich (S. 849)**

BGH, Beschl. v. 14.1.2021 – I ZB 53/20

### **Zur Erstattung eines zu Unrecht ausgewiesenen nicht zurückgezahlten Steuerbetrags an den Insolvenzverwalter der Rechnungsausstellerin (S. 851)**

BFH, Beschl. v. 5.1.2021 – XI S 20/20

### **Anforderungen an eine Mittelvorsorgepflicht des Geschäftsführers (S. 854)**

OVG NRW, Beschl. v. 4.3.2021 – 14 B 1975/20

### **Anspruch auf Zahlung von Verzugszinsen bei einem anfechtungsrechtlichen Rückzahlungsanspruch (S. 861)**

LG Dortmund, Urt. v. 12.03.2021 – 12 O 246/19

### **Zu den in einem Restrukturierungsplan nach StaRUG gestaltbaren Rechtsverhältnissen (S. 868)**

AG Köln, Beschl. v. 3.3.2021 – 83 RES 1/21

### **Vorsteuerabzug aus Rechnungen von Insolvenzverwalter/Steuerberater bei Fortführung des Unternehmens (S. 875)**

FG Münster, Urt. v. 15.9.2020 – 15 K 827/18 U

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 a.D. Prof. Dr. Markus Gehrlein  
Prof. Dr. Hugo Grote  
RA Dr. Andreas Henkel  
WP/StB Michael Hermanns  
Prof. Dr. Heribert Hirte  
RA Martin Horstkotte  
Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber  
RA Peter J. Hützen  
RiAG Dr. Peter Laroche  
Prof. Dr. Wolfgang Marotzke  
RA Prof. Dr. Torsten Martini  
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 a.D. Prof. Dr. Gerhard Pape  
RA Dr. Christoph Poertzen  
RA Stephan Ries  
Prof. Dr. Thomas Rönnau  
Vors. RiOLG Katrin van Rossum  
Prof. Dr. Jessica Schmidt  
RiBGH Dr. Volker Schultz  
RA Ralph Veil  
RiBGH a.D. Gerhard Vill  
OStA Raimund Weyand  
**Schriftleiter:**  
RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer

## Inhaltsverzeichnis

### ZInsO-Aktuell

### ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 17/2021

### ZInsO-Aufsätze

<b>Das Bargeschäft gemäß § 142 InsO und die Begleichung von Forderungen aus Straßennutzung</b> .....	817
von Rechtsanwältin Nicole Weitz, Stuttgart	
<b>Der PCR-Test in den deutschen Mainstream-Medien und seine Bedeutung für Restrukturierer und Insolvenzverwalter.</b> .....	823
von Professor Dr. Christoph Alexander Jacobi, Leipzig	
<b>Welches Verbraucherinsolvenz-Antragsformular ist zu verwenden?</b> .....	831
von Ass. jur. Matthias Butenob, Hamburg	

### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

<b>In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts.</b> .....	832
--	-----

### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### • Insolvenz- und Sanierungsrecht

<b>Begriffsbestimmung zu „Entscheidung über Eröffnung eines Verfahrens zur Liquidation von Versicherungsunternehmen“ und zu Bestellung eines vorläufigen Liquidators nach Entzug der Zulassung (B AD)</b> .....	836
EuGH, Urt. v. 12.11.2020 – C-427/19	
<b>Zuständigkeit des Insolvenzgerichts bei Streit über Mitgliedschaft im Gläubigerausschuss</b> .....	841
BGH, Urt. v. 11.3.2021 – IX ZR 266/18	
<b>Anerkenntnis durch widerspruchslose Feststellung des Haftpflichtanspruchs zur Tabelle</b> .....	844
BGH, Urt. v. 10.3.2021 – IV ZR 309/19	
<b>Begründung des Anspruchs auf Einziehung von Wertersatz im Falle der Insolvenz; Recht des Gerichtsvollziehers den Vollstreckungsauftrag abzulehnen</b> .....	847
BGH, Beschl. v. 18.2.2021 – IX ZB 6/20	
<b>Einholung von Auskünften Dritter über das Vermögen eines Schuldners durch beauftragten Gerichtsvollzieher anstelle eines eigenen Antrags des Gläubigers möglich.</b> .....	849
BGH, Beschl. v. 14.1.2021 – I ZB 53/20	
<b>Zur Erstattung eines zu Unrecht ausgewiesenen nicht zurückgezählten Steuerbetrags an den Insolvenzverwalter der Rechnungsausstellerin.</b> .....	851
BFH, Beschl. v. 5.1.2021 – XI S 20/20	
<b>Anforderungen an eine Mittelvorsorgepflicht des Geschäftsführers</b> .....	854
OVG NRW, Beschl. v. 4.3.2021 – 14 B 1975/20	
<b>Anspruch auf Zahlung von Verzugszinsen bei einem anfechtungsrechtlichen Rückzahlungsanspruch</b> .....	861
LG Dortmund, Urt. v. 12.03.2021 – 12 O 246/19	
<b>Festsetzung eines Zwangsgeldes gegen den organschaftlichen Vertreter des Schuldners zwecks Durchsetzung der ordnungsgemäßen Rechnungslegung nach Aufhebung der Eigenverwaltung und Fortführung des Verfahrens als Regelinsolvenzverfahren</b> .....	864
LG Münster, Beschl. v. 3.3.2020 – 5 T 87/20	
<b>Insolvenzrechtliche Vollstreckungsverbote erfassen auch vor der Eröffnung des Insolvenzverfahrens fällig gewordene Bußgelder; Vollstreckung von nach der Eröffnung des Insolvenzverfahrens fällig gewordenen Bußgeldern.</b> .....	865
LG Potsdam, Beschl. v. 22.2.2021 – 24 Qs 71/20	
<b>Zu den in einem Restrukturierungsplan nach StaRUG gestaltbaren Rechtsverhältnissen</b> .....	868
AG Köln, Beschl. v. 3.3.2021 – 83 RES 1/21	



• **Insolvenzsteuerrecht**

<b>Berechnung/Festsetzung der auf insolvenzfrees Vermögen entfallenden (Einkommen-)Steuerschuld</b> . . . . .	870
FG Münster, Urt. v. 23.9.2020 – 7 K 1232/18 E	
<b>Vorsteuerabzug aus Rechnungen von Insolvenzverwalter/Steuerberater bei Fortführung des Unternehmens</b> . . . . .	875
FG Münster, Urt. v. 15.9.2020 – 15 K 827/18 U	

**Erratum:**

In ZInsO 15/2021 wurden bei der Entscheidung des LG Berlin, Beschl. v. 17.3.2021 – 84 T 45/21 (ZInsO 2021, 738) versehentlich die falschen Leitsätze aufgenommen. Sie lauten richtig:

1. Grds. hat jeder Gläubiger, der eine Forderung und einen Eröffnungsgrund glaubhaft machen kann, ein rechtliches Interesse an der Eröffnung des Insolvenzverfahrens. Es kommt insbesondere nicht darauf an, ob der Gläubiger mit einer Befriedigung rechnen kann.
2. Das berechnete Interesse entfällt nur dann, wenn der Gläubiger mit dem Antrag ausschließlich insolvenzfremde Zwecke verfolgt. Das kann etwa dann der Fall sein, wenn der Gläubiger mit dem Antrag einen Konkurrenten vom Markt verdrängen will oder wenn er kein gemeinschaftliches Befriedigungsverfahren, sondern nur die bevorzugte Befriedigung seiner eigenen Forderung anstrebt und den Antrag dafür als Druckmittel einsetzen will.
3. Den Ausnahmefall des insolvenzzweckwidrigen Verhaltens hat der Schuldner darzulegen und glaubhaft zu machen.
4. Es ist einem Gläubiger schon nicht vorzuwerfen, wenn er von einem insolvenzreifen Schuldner keine Zahlungen entgegennehmen will, mit deren Anfechtung er nach Eröffnung des Insolvenzverfahrens rechnen muss.

Die Online-Ausgabe der ZInsO enthält die richtigen Leitsätze.

Mit dieser Ausgabe verteilen wir Beilagen folgender Unternehmen: Deutsches Institut für angewandtes Insolvenzrecht e.V.

Wir bitten um freundliche Beachtung.

**Impressum**

**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 a.D. Prof. Dr. Markus Gehrlein • Prof. Dr. Hugo Grote • RA Dr. Andreas Henkel • WP/StB Michael Hermanns • Prof. Dr. Heribert Hirte • RA Martin Horstkotte • Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber • RA Peter J. Hützen • RiAG Dr. Peter Laroche • Prof. Dr. Wolfgang Marotzke • RA Prof. Dr. Torsten Martini • 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 a.D. Prof. Dr. Gerhard Pape • RA Dr. Christoph Poertzen • RA Stephan Ries • Prof. Dr. Thomas Rönnau • Vors. RiOLG Katrin van Rossum • Prof. Dr. Jessica Schmidt • RiBGH Dr. Volker Schultz • RA Ralph Veil • RiBGH a.D. Gerhard Vill • OStA Raimund Weyand

**Schriftleitung:**

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer (ZInsO)  
RA/StB/WP Andreas Ziegenhagen (ZInsO FOKUS Sanierung)

**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 Notthoff • Dipl.-Kfm./StB Gerd Scholten • OStA Raimund Weyand – **Ehemalige Herausgeber:** • RA Dr. Karen Kuder • RA Dr. Norbert Küpper • RiBGH a.D. Prof. Dr. Lutz Strohn

**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.

Wolters Kluwer Deutschland GmbH  
Wolters-Kluwer-Str. 1, 50354 Hürth  
<http://www.wolterskluwer-online.de/insolvenzrecht>

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

**Erscheinungsweise:** wöchentlich

**Anzeigenverkauf:** Janosch Kleibrink  
Telefon: (0 22 33) 37 60-77 19  
E-Mail: [Janosch.Kleibrink@wolterskluwer.com](mailto:Janosch.Kleibrink@wolterskluwer.com)

**Anzeigendisposition:** Karin Odening  
Telefon (0 22 33) 37 60-77 60  
E-Mail: [anzeigen@wolterskluwer.com](mailto:anzeigen@wolterskluwer.com)

**Schriftleiter ZInsO:** Rechtsanwalt Prof. Dr. iur. Hans Haarmeyer  
E-Mail: [hans.haarmeyer@t-online.de](mailto:hans.haarmeyer@t-online.de)  
Manuskripte und Urteilsentwürfe erbeten an den Schriftleiter

**Schriftleiter ZInsO FOKUS Sanierung:** Rechtsanwalt,  
Steuerberater, Wirtschaftsprüfer Andreas Ziegenhagen  
E-Mail: [ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com](mailto:ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com)

**Redaktion:** Ass. iur. Anke Losch  
Wolters-Kluwer-Str. 1, 50354 Hürth  
Telefon: (0 22 33) 37 60-70 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: € 759,00  
Preis für das Einzelheft: € 30,00

**Kündigungsfrist:**  
6 Wochen zum Ende des Bezugsjahres

**Herstellung:** Lotos Poligrafia Sp. z o.o., Warszawa, Polen

ISSN 2568-6380



## Herausgeber

Prof. Dr. Helmut Köhler

Prof. Dr. Christian Alexander

## Wissenschaftlicher Beirat

Prof. Dr. Wolfgang Büscher

Prof. Dr. Franz Hacker

Dr. Gangolf Hess

Prof. Dr. Thomas Koch

Prof. Dr. Stefan Leible

Dr. Reiner Münker

In Zusammenarbeit mit der  
Zentrale zur Bekämpfung  
unlauteren Wettbewerbs  
Frankfurt am Main e.V.

**dfv** Mediengruppe  
Frankfurt am Main

## Editorial: Dr. Axel Oldekop und Daniel Hoppe

Von Stopfaggregaten und Schaumstoffsystemen

- 557 Prof. Dr. Rolf Sack**  
Auswirkungen des Medienstaatsvertrags und des ÄnderungsG zum TelemedienG auf das Herkunftslandprinzip
- 561 Prof. Dr. Inge Scherer**  
Verbraucherschadensersatz durch § 9 Abs. 2 UWG-RegE als Umsetzung von Art. 3 Nr. 5 Omnibus-RL – eine Revolution im Lauterkeitsrecht
- 567 Prof. Dr. Stefan Leible und Felix Ortgies**  
Rechtsprechungsreport Lebensmittelrecht 2020
- 575 Prof. Dr. Moritz Hagenmeyer**  
Dreizehnte Beleuchtung der Rechtsprechung zur VO (EG) Nr. 1924/2006 über Nährwert- und gesundheitsbezogene Angaben
- 582 Dr. Hermann Dück und Johannes Marcel Offergeld, LL.M.**  
Irreführende Werbung durch Erwecken des Eindrucks der Herstellung in Deutschland
- 586 Helmand Nadi**  
Die Erkennbarkeit des kommerziellen Hintergrunds eines Influencer-Beitrags
- 593 Fussl Modestraße Mayr/SevenOne Media u. a.**  
EuGH, Urteil vom 03.02.2021 – C-555/19
- 600 VG Bild-Kunst/Stiftung Preußischer Kulturbesitz**  
EuGH, Urteil vom 09.03.2021 – C-392/19
- 604 Dr. Z**  
BGH, Urteil vom 11.02.2021 – I ZR 126/19
- 610 Rechtsberatung durch Architektin**  
BGH, Urteil vom 11.02.2021 – I ZR 227/19
- 615 Apothekemuster II**  
BGH, Urteil vom 17.12.2020 – I ZR 235/16
- 619 Herstellergarantie III**  
BGH, Beschluss vom 11.02.2021 – I ZR 241/19
- 623 STELLA**  
BGH, Urteil vom 14.01.2021 – I ZR 40/20
- 633 Saints Row**  
BGH, Urteil vom 17.12.2020 – I ZR 228/19