

6772

5. November 2021

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z236

# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

BEILAGE:

ARD Kalender 2022

### THEMA

- » **Manfred Lindmayr:** 3G-Pflicht am Arbeitsplatz – ein Überblick
- » **Sascha Obrecht:** 3G-Pflicht am Arbeitsplatz – ausgewählte Rechtsfragen (Teil 1)

### RECHTSPRECHUNG

- » Entlassung wegen Missachtung der angeordneten Absonderung als Corona-Verdachtsfall
- » OLG Wien: Arbeitgeberkündigung während Corona-Kurzarbeit unwirksam
- » Umfang des Erstattungsbetrages bei einer Absonderung nach dem EpiG
- » Kein UV-Schutz für Unfall nach Pub-Besuch im Rahmen eines Work-Placement-Aufenthalts
- » BFG: Spitalsärztin mit Nachtdiensten als Grenzgängerin
- » BFG: Begrenzung des Familienbonus Plus



ARD 6772

75. Jahrgang, 5. November 2021



INHALTSVERZEICHNIS

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT****Manfred Lindmayr: 3G-Pflicht am Arbeitsplatz – ein Überblick**

3

Kaum ein Thema hat in den letzten Wochen für mehr Aufregung unter Arbeitgebern, Arbeitnehmern, Personalisten, Belegschaftsvertretern und Interessenvertretungen gesorgt als die mit der 3. COVID-19-Maßnahmenverordnung eingeführte 3G-Pflicht am Arbeitsplatz. Seit 1. November dürfen Arbeitnehmer, Inhaber und Betreiber Arbeitsorte, an denen physische Kontakte zu anderen Personen nicht ausgeschlossen werden können, grundsätzlich nur dann betreten, wenn sie über einen 3G-Nachweis verfügen. Mag. *Manfred Lindmayr* gibt einen Überblick über die neue Regelung anhand von ausgewählten Praxisfragen.

**Sascha Obrecht: 3G-Pflicht am Arbeitsplatz – ausgewählte Rechtsfragen (Teil 1)**

7

Mit 1. 11. 2021 trat die 3. COVID-19-Maßnahmenverordnung in Kraft. Mit ihr gilt nach einer 14-tägigen Übergangsfrist eine umfassende 3G-Nachweispflicht am Arbeitsplatz, in Bereichen mit körpernahe Kontakt zu vulnerablen Gruppen gilt zusätzlich FFP2-Maskenpflicht. Diese Verschärfung der Maßnahmen hat bei Arbeitgebern wie Arbeitnehmern zu Aufregung und Unsicherheit geführt. Mit einem zweiteiligen Beitrag bringt Mag. *Sascha Obrecht* Klarheit in die auslegungsbedürftigen Bestimmungen, wobei er im ersten Teil erläutert, wie die Kontrolle abzulaufen hat und ob auch strengere Maßnahmen zulässig sind.

**RECHTSPRECHUNG****»ARBEITSRECHT**

Entlassung wegen Missachtung der angeordneten Absonderung als Corona-Verdachtsfall	12
OLG Wien: Arbeitgeberkündigung während Corona-Kurzarbeit unwirksam	13
Umfang des Erstattungsbetrages bei einer Absonderung nach dem EpiG	15

**»SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Kein UV-Schutz für Unfall nach Pub-Besuch im Rahmen eines Work-Placement-Aufenthalts	16
--	----

**»STEUERRECHT**

BFG: Spitalsärztin mit Nachtdiensten als Grenzgängerin	17
BFG: Begrenzung des Familienbonus Plus	19

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

**IMPRESSUM**

20



25. Jahrgang / November 2021 / Nr. 11

# AS

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

D3-7240

## Arbeits- und SozialrechtsKartei

### **Andreas Gerhartl**

Corona: Verschärfungen am Arbeitsplatz

### **Wolfram Hitz**

Angleichung der Kündigungsbestimmungen

### **Stefan Schuster**

Impfverweigerung und die Frage der Entgeltfortzahlung

### **Thomas Rauch**

Zulässigkeit einer siebenmaligen Befristung

### **Karin Blasl**

Bildungsteilzeit im Zeitraum des Familienzeitbonus

### **Praxisinformationen**

Neues aus der Gesetzgebung

News aus Lohnsteuer-, SV- und Arbeitsrecht

Judikatur der Arbeits- und Sozialgerichte

# ARBEITS- UND SOZIALRECHTSKARTEI

Redaktion: Univ.-Prof. Dr. Franz Marhold, Dr. Roman Krammer  
1210 Wien, Scheydgasse 24, Telefon: 01/24 630 Fax: 01/24 630/51,  
E-Mail Redaktion: redaktion@lindeverlag.at

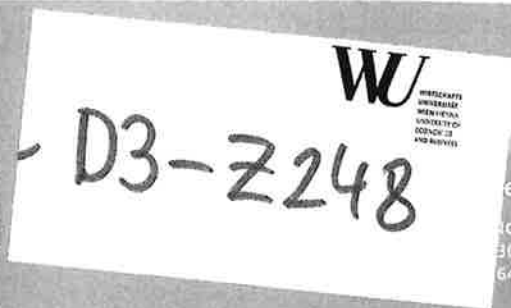


## INHALTSVERZEICHNIS

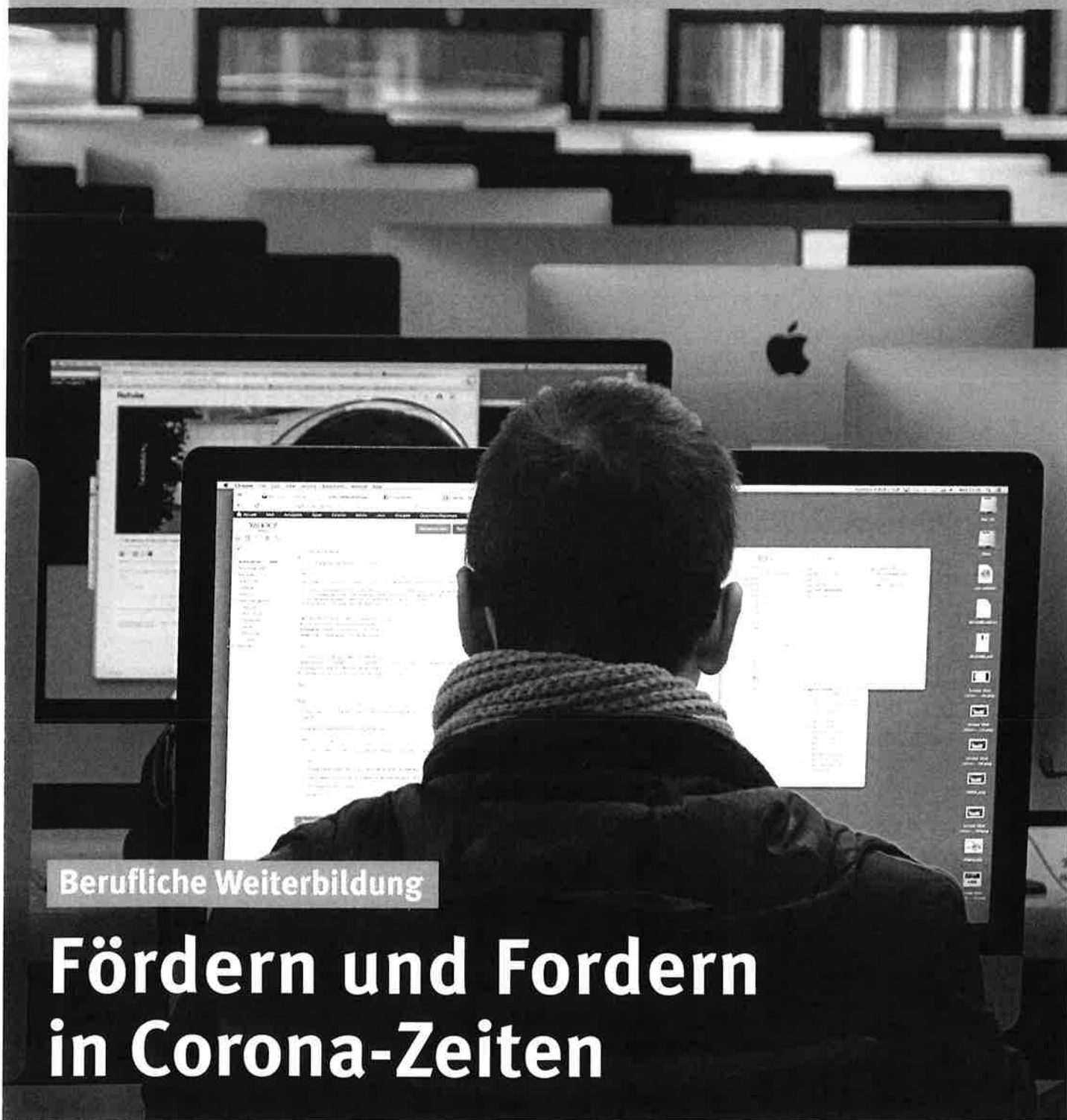
<b>ANDREAS GERHARTL</b> .....	410
<b>Corona: Verschärfungen am Arbeitsplatz</b>	
<b>Entlassung einer Dienstnehmerin wegen Missachtung der angeordneten</b>	
<b>Absonderung als Corona-Verdachtsfall</b> .....	417
<b>WOLFRAM HITZ</b> .....	418
<b>Angleichung der Kündigungsbestimmungen</b>	
<b>Kommentar zum BPGG</b> .....	424
<b>STEFAN SCHUSTER</b> .....	425
<b>Impfverweigerung und die Frage der Entgeltfortzahlung</b>	
<b>Familienbonus Plus ist mit der nach dem Tarif gemäß § 33 Abs 1 EStG</b>	
<b>errechneten Steuer begrenzt</b> .....	427
<b>THOMAS RAUCH</b> .....	428
<b>Zulässigkeit einer siebenmaligen Befristung</b>	
<b>KARIN BLASL</b> .....	433
<b>Bildungsteilzeit im Beobachtungszeitraum des Familienzeitbonus</b>	
<b>GERDA ERCHER-LEDERER / JULIA DUJMOVITS</b> .....	436
<b>Neues aus der Gesetzgebung</b>	
● COVID-19-Sonderfreistellung für ungeimpfte Schwangere	
<b>Anwendbarkeit des Auskunftspflichtgesetzes auf das AMS</b> .....	437
<b>ALFRED SHUBSHIZKY</b> .....	438
<b>Praxis-News aus Sozialversicherungs-, Lohnsteuer- und Arbeitsrecht</b>	
<b>in Kurzform</b>	
<b>EDITH MARHOLD-WEINMEIER</b> .....	441
<b>Aus der aktuellen Rechtsprechung</b>	
● OGH: Ausgleichszulage und gewöhnlicher Aufenthalt im Inland	● OGH: Verbindliche Festlegung der beantragten Anspruchsdauer als Voraussetzung des Familienzeitbonus
● OGH: Ruhen des Krankengeldes bei Entgeltfortzahlung nach § 5 Abs 1 EFZG	● OGH: Waisenpension und eigenes Erwerbseinkommen
● OGH: Gesundheitsstörung durch mehrtägige Ereignisse und Arbeitsunfallbegriff	
<b>Impressum</b> .....	435

# Soziale Sicherheit

ZEITSCHRIFT FÜR ARBEIT UND SOZIALES



11 | 2021



Berufliche Weiterbildung

## Fördern und Fordern in Corona-Zeiten

**FRÜHKINDLICHE BILDUNG** *Permanenter Mangel an Plätzen und Fachkräften*  
**SOZIALLEISTUNGEN UND TODESFALL** *Neuerungen für die Erben*  
**ANPASSUNG DER REGELBEDARFE** *Die Unterschreitung der Menschenwürde*

INKLUSIVE  
RECHTSPRECHUNG

SoSi plus



**Titelthema**



**Fördern und Fordern  
in Corona-Zeiten**



**Berufliche  
Weiterbildung**

- 390 JÖRG MEYER  
**Auf dem Weg zur Weiterbildungsrepublik?**
- 392 CHRISTIAN PHILIPP NIXDORF  
**Bringt das weiter? Zur Umsetzung  
der Nationalen Weiterbildungsstrategie im Jobcenter**
- 396 JANA SWIDERSKI  
**Berufs- und Bildungsberatung im Spannungsfeld  
von Lifelong Guidance und Employability**

Die Digitalisierung gibt das Tempo vor. Wer sich nicht qualifiziert, droht den Anschluss zu verlieren. Lebenslanges Lernen ist das Ziel, die Politik flankiert es durch Gesetze für eine verbesserte Förderung und leichteren Zugang zu Weiterbildungsmaßnahmen. Die Zahl der Menschen, die an Weiterbildungen teilgenommen haben steigt stetig. Wie aber ist der Stand der Beratung in Agenturen und Jobcentern aktuell? Und kann auch der Zwang zur Weiterbildung entstehen, wenn sie eng an die eigene Verfügbarkeit auf dem Arbeitsmarkt geknüpft ist?

- Magazin** 384 **Aus der Gesetzgebung**
- 385 **Junge Menschen zum Pflegen bereit**
- 386 **Personalia**
- 387 **Termine**

- Position** 388 JÖRG MEYER  
**Die Ampel steht nicht auf grün oder rot**

- Auswirkungen  
der  
Corona-Krise** 399 JÖRG MEYER  
**Die Pandemie ist nicht vorbei**
- 400 JÖRG MEYER  
**Die Fallzahlen steigen**
- 402 INTERVIEW MIT ANDREA KIEßLING  
**Die Impfpflicht –  
Politisch umstritten – juristisch kompliziert, aber machbar**

- Kinder-  
betreuung** 404 MARKUS DRESCHER  
**Permanenter Mangel an Plätzen und Personal**

- Regelbedarfe** 409 ANNE LENZE  
**Die Grenze des verfassungsmäßig Hinnehmbaren**

- Wohnen** 412 JÖRG MEYER  
**Rund zehn Prozent leben in überbelegten Wohnungen**

- Medizinische  
Behandlungs-  
fehler** 413 MARKUS DRESCHER  
**Eine unvollständige Bestandsaufnahme**

- Soziales** 418 ROLF WINKEL  
**Sozialleistungen und Todesfall –  
Regelungen zunehmend »erbenfreundlicher«**

- 422 **Impressum**

Fehler passieren. Auch Ärzte:innen und anderen Beschäftigten im Gesundheitswesen. Der Medizinische Dienst veröffentlicht jährlich seine Statistik zu von ihm durchgeführten Begutachtungen von Behandlungsfehlern. Die dort gesammelten Daten bilden jedoch nur einen kleinen Ausschnitt der tatsächlichen Fälle ab. Gefordert wird deshalb ein umfassender Ansatz zu Fehlererfassung, -analyse und -vermeidung.

# Goldammer's Archiv für Strafrecht

ISSN 0017-1956

Begründet 1853

Herausgegeben von  
Jürgen Wolter, Wilfried Küper †, Michael Hettinger, Ralf Eschelbach

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z 273



GA

10/2021

168. Jahrgang  
Seiten 543–606

## Aus dem Inhalt

■ **Prävention und Vergeltung bei der Rechtfertigung  
der staatlichen Strafe**

Alfredo Alpaca Pérez

■ **Die Unterscheidung zwischen Begriff, Definition  
und Rechtfertigung der Strafe**

Thomas Grosse-Wilde

■ **Erste Überlegungen zum Begriff der „politischen  
Datenwirtschaftsstrafat“**

Andreas Werkmeister

■ **Wiederaufnahme der Wiederaufnahme**

Zur Auslegung des Tatsachenbegriffs in § 359 Nr. 5 StPO

Daria Bayer/Jochen Bung

[www.goldammers-archiv.de](http://www.goldammers-archiv.de)



C.F. Müller



286202312110

# Goldammer's Archiv für Strafrecht (GA)

---

Heft 10, 168. Jahrgang, 2021, Seiten 543–606

## Abhandlungen

<b>Prävention und Vergeltung bei der Rechtfertigung der staatlichen Strafe</b> <i>Von Professor Dr. Alfredo Alpaca Pérez, Lima (Peru)</i> . . . . .	543
<b>Die Unterscheidung zwischen Begriff, Definition und Rechtfertigung der Strafe</b> <i>Von Dr. Thomas Grosse-Wilde, Bonn</i> . . . . .	553
<b>Erste Überlegungen zum Begriff der „politischen Datenwirtschaftsstrafat“</b> <i>Von Dr. Andreas Werkmeister, Berlin</i> . . . . .	570

## Praxis

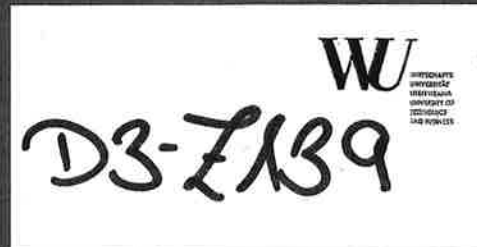
<b>Wiederaufnahme der Wiederaufnahme</b> <b>Zur Auslegung des Tatsachenbegriffs in § 359 Nr. 5 StPO</b> <i>Von Dr. Daria Bayer/Professor Dr. Jochen Bung M.A., Hamburg</i> . . . . .	586
--	-----

## Schrifttum

Stephan Barton (Hrsg.), <b>Strafverteidigung 2020</b> , 2020 <i>(Rechtsanwalt Dr. Klaus Wasserburg, Fachanwalt für Strafrecht, Mainz)</i> . . . . .	600
Elisa Wallwaey/Esther Bollhöfer/Susanne Knickmeyer (Hrsg.), <b>Wirtschaftsspionage und Konkurrenzausspähung</b> , 2020 <i>(Professorin Dr. Britta Bannenberg, Gießen)</i> . . . . .	604



# DVBI



# DEUTSCHES VERWALTUNGSBLATT

## SCHRIFTFLEITUNG

Prof. Dr. Bernhard Stüer, Münster/Osnabrück

## HERAUSGEBER

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

Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner, Bonn

Marion Eckertz-Höfer, Leipzig

Prof. Dr. Hans-Günter Henneke, Berlin

Dr. Caspar David Hermanns, Osnabrück

Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Kahl, M.A., Heidelberg

Prof. Dr. Christoph Moench, Berlin

Prof. Dr. Hans-Werner Rengeling, Osnabrück

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

Prof. Dr. Bernhard Stüer

## ABHANDLUNGEN

Katja Behr/Marvin Yuen

Die Stiftung des öffentlichen Rechts zwischen Autonomie  
und Staatsaufsicht S. 1397

Klaus Füller/Sven Kreuter

Reichweite der Planfeststellung von Energieleitungen im  
Falle der Leitungsmitnahme S. 1402

Tobias Loscher

Rechtsschutz gegen Bauvorhaben in faktischen  
Überschwemmungsgebieten S. 1409

Kevin Grimmeiß

Die Subventionsrichtlinie im Spannungsfeld von Gesetzesvorrang  
und behördlicher Praxis S. 1414

## BERICHTE

Bernhard Stüer

Die neue Autobahnverwaltung des Bundes – Das  
Straßenverkehrsrecht der Verkehrswende S. 1420

## RECHTSPRECHUNG

BVerfG, Beschl. v. 03.03.2021 – 2 BvR 1400/20

Keine Abschiebung in die Russische Föderation wegen  
Foltergefahr S. 1428

Hess. VGH, Beschl. v. 09.02.2021 – 5 A 823/19

Sondernutzungsgebühr S. 1433

Nds. OVG, Beschl. v. 23.02.2021 – 5 ME 20/21

Hinausschieben des Eintritts in den Ruhestand S. 1436

VGH Baden-Württemberg, Urt. v. 20.04.2021 – 10 S 2566/19

Transport von Klärschlamm und Abwasser S. 1440

OVG Rheinland-Pfalz, Urt. v. 25.06.2021 – 10 A 10302/21.OVG

Reichweite der DSGVO S. 1445

VG Hannover, Urt. v. 10.12.2019 – 4 A 3179/19

Ersatzvornahme zur Durchsetzung von bauordnungsrechtlichen  
Verkehrssicherungspflichten mit Anmerkung Tomke Weers-  
Hermanns S. 1447

LG München, Beschl. v. 17.09.2021 – 25 O 12449/21

Persönlichkeitsrechtsverletzung durch ein Wahlplakat S. 1453



Heft 21  
1. November 2021  
Seiten 1397–1456  
136. Jahrgang  
Art.-Nr. 56412121  
PVSt 2421

# 21

Carl Heymanns Verlag



### INHALT 21 · 2021

DVBI aktuell  
Vorschau/Impressum

II  
V

Schumacher/Fischer-Hüftle (Hrsg.):  
**Bundesnaturschutzgesetz**  
Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner, Universität Bonn **1425**

#### Aufsätze

**Die Stiftung des öffentlichen Rechts zwischen  
Autonomie und Staatsaufsicht**  
Ministerialrätin Katja Behr und Richter am Landgericht  
Dr. Marvin Yuen, Karlsruhe **1397**

**Reichweite der Planfeststellung von Energie-  
leitungen im Falle der Leitungsmitnahme**  
Rechtsanwalt und Fachanwalt für Verwaltungsrecht  
Klaus Füßer und Rechtsanwalt Dr. Sven Kreuter,  
Leipzig **1402**

**Rechtsschutz gegen Bauvorhaben in faktischen  
Überschwemmungsgebieten**  
Rechtsanwalt Dr. Tobias Loscher, München **1409**

**Die Subventionsrichtlinie im Spannungsfeld von  
Gesetzesvorrang und behördlicher Praxis**  
Dr. Kevin Grimmeiß, Bayreuth **1414**

#### Berichte

**Die neue Autobahnverwaltung des Bundes – Das  
Straßenverkehrsrecht der Verkehrswende**  
Rechtsanwalt FAVerWR Prof. Dr. Bernhard Stürer,  
Münster/Osnabrück **1420**

#### Buchbesprechungen

Engelhardt/App/Schlatmann: VwVG/  
VwZG. Verwaltungs-Vollstreckungsgesetz/  
Verwaltungszustellungsgesetz  
Vizepräsident des Verwaltungsgerichts Köln a.D.  
Andreas Becker, Bonn-Bad Godesberg **1425**

**Classen: Religionsrecht**  
Prof. Dr. Dr. h.c. Helmut Goerlich, Leipzig **1426**

**Sydow: Die Verfassung der Caritas**  
Akad. Rätin a.Z. Dr. Linda Krewerth, Köln **1427**

#### Rechtsprechung

**Bundesverfassungsgericht**  
BVerfG, Beschl. v. 03.03.2021 – 2 BvR 1400/20  
Keine Abschiebung in die Russische Föderation  
wegen Foltergefahr **1428**

**Oberverwaltungsgerichte/Verwaltungsgerichtshöfe**  
Hess. VGH, Beschl. v. 09.02.2021 – 5 A 823/19  
Sondernutzungsgebühr **1433**

Nds. OVG, Beschl. v. 23.02.2021 – 5 ME 20/21  
Hinausschieben des Eintritts in den Ruhestand **1436**

VGH Baden-Württemberg, Ur. v. 20.04.2021 –  
10 S 2566/19  
Transport von Klärschlamm und Abwasser **1440**

OVG Rheinland-Pfalz, Ur. v. 25.06.2021 – 10 A  
10302/21.OVG  
Reichweite der DSGVO **1445**

VG Hannover, Ur. v. 10.12.2019 – 4 A 3179/19  
bestätigt durch Nds. OVG, Beschl. v. 17.03.2021 – 1 LA 90/20  
Ersatzvornahme zur Durchsetzung von bauordnungs-  
rechtlichen Verkehrssicherungspflichten – mit  
Anmerkung Rechtsanwältin Dr. Tomke Weers-  
Hermanns, Osnabrück **1447**

**Landgerichte**  
LG München, Beschl. v. 17.09.2021 – 25 O 12449/21  
Persönlichkeitsrechtsverletzung durch ein Wahlplakat **1453**

# VERGABERECHT



RECHT UND PRAXIS DER ÖFFENTLICHEN AUFTRAGSVERGABE

Oktober 2021 / Heft 5, Seiten 241–304 (21. Jahrgang)

## Kurznachrichten

### Aufsätze

- 248 Zwingender Widerruf bei erst nachträglich eingetretenen Widerrufsgründen?  
(Mats Schröder)
- 255 Die Pflicht zum nachhaltigen öffentlichen Fuhrpark: Einstieg in das neue  
Straßenfahrzeug-Beschaffungsgesetz  
(Stephan Heid / Berthold Hofbauer)

### Judikatur

- 261 Das Ende des Koalitionsverbots
- 265 Kein Ausscheiden bei Positionspreis € 0,- bzw € 0,01
- 268 Zur Zulässigkeit von Feststellungsanträgen betreffend die Direktvergabe von  
Schienenpersonenverkehrsdienstleistungen
- 279 Entgangener Gewinn bei rechtswidriger Direktvergabe
- 286 Geringfügige Fehler in der Aufklärung führen nicht zum Ausschluss
- 289 Auslegung rechtswidriger, bestandfester Ausschreibungsunterlagen
- 292 Zwingender Widerruf bei erst nachträglich eingetretenen Widerrufsgründen?
- 295 Transparenzgebot hinsichtlich Höchstmengen oder Höchstwert der Abrufe aus einer  
Rahmenvereinbarung

Herausgeber: Michael Breitenfeld, Stephan Heid

# INHALT

---

## EDITORIAL

- 241 Austausch von Subunternehmern

## KURZNACHRICHTEN

- 245 Überblick über Ereignisse und Entwicklungen der letzten Wochen im Vergabegeschehen

## AUFSÄTZE

- 248 Zwingender Widerruf bei erst nachträglich eingetretenen Widerrufsgründen?  
Mats Schröder
- 255 Die Pflicht zum nachhaltigen öffentlichen Fuhrpark: Einstieg in das neue Straßenfahrzeug-Beschaffungsgesetz  
Stephan Heid / Berthold Hofbauer

## JUDIKATUR

### VfGH

- 261 Das Ende des Koalitionsverbots  
VfGH 4. 3. 2021, E 3131/2020 und 10. 3. 2021, E 3478/2020 (Claus Casati)

### VwGH

- 265 Kein Ausscheiden bei Positionspreis € 0,- bzw € 0,01  
VwGH 9. 6. 2021, Ro 2019/04/0237 (Robert Ertl)
- 268 Zur Zulässigkeit von Feststellungsanträgen betreffend die Direktvergabe von Schienenpersonenverkehrs-  
dienstleistungen  
VwGH 5. 3. 2021, Ra 2018/04/0141, Ra 2018/04/0142, Ra 2018/04/0143 (Isabel Funk-Leisch)

### OGH

- 279 Entgangener Gewinn bei rechtswidriger Direktvergabe  
OGH 23. 3. 2021, 1 Ob 226/20x (Gunter Estermann)

### BVwG

- 286 Geringfügige Fehler in der Aufklärung führen nicht zum Ausschluss  
BVwG 9. 6. 2021, W279 2240007-2/30E (Michael Breitenfeld / Rupert Kueß)
- 289 Auslegung rechtswidriger, bestandfester Ausschreibungsunterlagen  
BVwG 27. 5. 2021, W279 2239783-2/33E (Alexander Hinteregger)

### LVwG

- 292 Zwingender Widerruf bei erst nachträglich eingetretenen Widerrufsgründen?  
LVwG Salzburg 26. 5. 2021, 405-5/88/1/10-2021 (Mats Schröder)

### EuGH

- 295 Transparenzgebot hinsichtlich Höchstmengen oder Höchstwert der Abrufe aus einer Rahmenvereinbarung  
EuGH 16. 6. 2021, C-23/20 (Hans Gölles)

## SERVICE-TEIL

- 303 Herausgeber / Schriftleiter / Herausgeber-Beirat
- 304 Autoren

# Vergaberecht

Zeitschrift für



D3-Z146

in Zusammenarbeit mit der Deutschen  
Gesellschaft für Baurecht e.V.  
in Verbindung mit der AG Vergaberecht  
im Deutschen Anwaltverein

## HERAUSGEBER

Bernhard Stolz, München

## SCHRIFTFLEITUNG

Loni Goldbrunner, München

## FACHBEIRAT

Univ.-Prof. Dr. Martin Burgi, München  
Jochem Gröning, Berlin  
Dr. Matthias Krist, Koblenz  
Dr. Christine Malmann, Düsseldorf  
Malte Müller-Wrede, Berlin  
Dr. Annette Mutschler-Siebert, Berlin  
Dr. Olaf Otting, Hanau  
Dr. Norbert Reuber, Köln  
Prof. Dr. Mark von Wietersheim, Berlin  
Univ.-Prof. Dr. Jan Ziekow, Speyer

## AUS DEM INHALT:

### Aufsätze

**Goldbrunner** Vergaberechtliche Beratung durch nicht anwaltliche Beschaffungsdienstleister – Grenzen nach dem Rechtsdienstleistungsgesetz (RDG) • S. 651

**Hofmann/Manz** Aufbauhelfer Vergaberecht – Dringlichkeitsvergabe nach der Flut • S. 661

**Kühl/Wollert** Öffentliches Auftragswesen und Covid-19 in Frankreich – Zur Schaffung eines Regelungskataloges • S. 666

### Rechtsprechung

**EuGH, 17.06.2021** Vorabentscheidungsersuchen; Rahmenvereinbarung; Schätzwert, -menge; Höchstwert, -menge • S. 675

**EuGH, 08.07.2021** Vorabentscheidungsersuchen; behördliche Zustimmung; Eignungsanforderung; Auftragsbedingung; Zeitpunkt der Erfüllung • S. 688

**OLG Jena, 09.04.2021** Betrieb eines Kindergartens; öffentlicher Auftrag; Dienstleistungskonzession • S. 701

**BayObLG, 24.06.2021** Vorlage zur Vorabentscheidung; wirtschaftliche Einheit; wettbewerbsbeschränkende Vereinbarung; Gebot des Geheimwettbewerbs; Konzernprivileg • S. 706

**BayObLG, 17.06.2021** Abweichung von den Vergabeunterlagen; fehlende Preisangaben; Ausschluss; Grundsatz der Verhältnismäßigkeit • S. 714

**OLG Düsseldorf, 19.05.2021** Bundesautobahnbau; Antragsgegner; Preisprüfung; Aufgreifschwelle; unvollständiges Preisblatt; Rüge • S. 724

**OLG Celle, 17.06.2021** Angebotswertung; Bestandskraft der VK-Entscheidung; Tatbestands- und Bindungswirkung • S. 746



Heft 6  
November 2021  
Seiten 651-756  
21. Jahrgang  
Art.-Nr. 23888106

# 6

Werner Verlag

# Vergaberecht

Zeitschrift für das gesamte Vergaberecht



## INHALT 6 · 2021

Editorial I  
Impressum V

### Aufsätze

Vergaberechtliche Beratung durch nicht anwaltliche Beschaffungsdienstleister – Grenzen nach dem Rechtsdienstleistungsgesetz (RDG)

Loni Goldbrunner 651

Aufbauhelfer Vergaberecht – Dringlichkeitsvergabe nach der Flut

Hofmann/Manz 661

Öffentliches Auftragswesen und Covid-19 in Frankreich – Zur Schaffung eines Regelungskataloges

Kühl/Wollert 666

### Rechtsprechung

**EuGH**, Urt. v. 17.06.2021 – C-23/20 – „Simonsen & Weel“  
Vorabentscheidungsersuchen; Rahmenvereinbarung; Schätzwert; Schätzmenge; Höchstwert; Höchstmenge; Grundsätze der Gleichbehandlung und Transparenz; Unwirksamkeit des Vertrags

Anmerkung: Klein 675

**EuGH**, Urt. v. 08.07.2021 – C-295/20 – „Sanresa UAB“  
Vorabentscheidungsersuchen; grenzüberschreitende Abfallverbringung; behördliche Zustimmung; Eignungsanforderung; Auftragsbedingung; Zeitpunkt der Erfüllung; Grundsätze der Verhältnismäßigkeit und Transparenz

Anmerkung: Lück 688

**OLG Jena**, Beschl. v. 09.04.2021 – Verg 2/20 – „Kindergartenbetrieb“

Betrieb eines Kindergartens; öffentlicher Auftrag; Bereichsausnahme; soziale und

andere besondere Dienstleistungen; Dienstleistungsauftrag; entgeltlicher Vertrag; Dienstleistungskonzession; Betriebsrisiko; Antragsbefugnis; möglicher Schaden; Rügepflicht; Verwirkung; Rechtsweg 701

Anmerkung: Pfarr 706

**BayObLG**, Beschl. v. 24.06.2021 – Verg 2/21 – „Wirtschaftseinheit“

Vorlage zur Vorabentscheidung; Wirtschaftsteilnehmer; wirtschaftliche Einheit; wettbewerbsbeschränkende Vereinbarung; Gebot des Geheimwettbewerbs; Konzernprivileg; berufliche Verfehlung; fakultativer Ausschlussgrund 706

Anmerkung: Probst 713

**BayObLG**, Beschl. v. 17.06.2021 – Verg 6/21 – „Medizinische Gase“

Abweichung von den Vergabeunterlagen; fehlende Preisangaben; Ausschluss; Grundsatz der Verhältnismäßigkeit; Besonderheiten des Einzelfalls; Aufklärung; Amtsermittlung; Antrag auf vorzeitige Gestattung des Zuschlags; Interessensabwägung; Erfolgsaussichten 714

Anmerkung: Herrmann 721

**OLG Düsseldorf**, Beschl. v. 19.05.2021 – Verg 13/21 – „Brückenersatzneubau“

Bundesautobahnbau; Antragsgegner; Schwellenwert; Preisprüfung; Aufgreifschwelle; Unvollständiges Preisblatt; Ausschluss; Treu und Glauben; Verwaltungspraxis; Rüge; Erkennbarkeit 724

Anmerkung: Klein 731

**VK Bremen**, Beschl. v. 10.02.2021 – 16-VK 1/21 – „OP-Masken“

De-facto-Vergabe; Antrag auf vorläufige Maßnahmen; Untersagung der Vertragsdurchführung; Zulässigkeit; laufendes Vergabeverfahren

**733**

Anmerkung: Geitel

**VK Südbayern**, Beschl. v. 03.05.2021 – 3194.Z3-3\_01-21-26 – „Baugruben-Verbau“

Vertragsänderung ohne Neuausschreibung; 15 %-Grenze; Änderung des Gesamtcharakters; Antrag auf vorläufige Maßnahmen; Untersagung der Vertragsdurchführung; Zulässigkeit

**735**

**738**

**OLG Düsseldorf**, Beschl. v. 30.06.2021 – Verg 43/20 – „Schutzausrüstung“

Nachprüfungsantrag; Erledigung durch Zeitablauf; Feststellungsantrag; Feststellungsinteresse; Antragsbefugnis

**743**

**OLG Celle**, Beschl. v. 17.06.2021 – 13 Verg 2/21 – „Kuvertierleistungen“

Angebotswertung; Bestandskraft der VK-Entscheidung; Tatbestands- und Bindungswirkung; Antragsbefugnis; zweite Chance; Erledigung des Nachprüfungsantrags; Fortsetzungsfeststellungsantrag; Feststellungsinteresse

**746**

Anmerkung: Summa

**752**

**KG**, Beschl. v. 12.05.2021 – Verg 1008/20

Beschwerde gegen Kostenentscheidung; isolierte Anfechtung; Streitwert; optionale Leistungen; Verfahrensgebühr; Basisgebühr; Ermäßigung aus Gründen der Billigkeit

**753**

**OLG Düsseldorf**, Ur. v. 22.06.2021 – 1 U 203/20

Schadensersatz; angemessene Kosten; Schadensminderungspflicht; wirtschaftlichstes Angebot; Rahmenvertrag; Preisvorgabe

**754**

**Beilagenhinweis:**

Mit dieser Ausgabe verteilen wir  
Beilagen folgender Unternehmen:  
id Verlags GmbH  
Verlag C.H. Beck oHG  
W. Kohlhammer GmbH  
Wir bitten um freundliche Beachtung.

**Fachbeirat:** Univ.-Prof. Dr. Martin **Burgi**, München • Richter am BGH a.D. Jochem **Gröning**, Berlin • RA Dr. Matthias **Krist**, Koblenz • Vors. Richterin am OLG Dr. Christine **Maimann**, Düsseldorf • RA Malte **Müller-Wrede**, Berlin • RA Annette **Mutschler-Siebert**, Berlin • Dr. Olaf **Otting**, Hanau • Dr. Norbert **Reuber**, Köln • RA Prof. Dr. Mark von **Wietersheim**, Berlin, Geschäftsführer forum vergabe e.V. • Univ.-Prof. Dr. Jan **Ziekow**, Speyer, Direktor Deutsches Forschungsinstitut für öffentliche Verwaltung

**Mitarbeiterinnen und Mitarbeiter:** RA Dr. **Abel**, München • RA **Amelung**, Frankfurt • RA Dr. **Antweiler**, Düsseldorf • Dipl.-Ing. **Baumann**, Augsburg • RA Prof. Dr. **Benedict**, Mannheim • RA Dr. **Braun**, Leipzig • RA **Conrad**, Berlin • RA Dr. **Deckers**, Köln • RAin **Diercks-Oppler**, Hamburg • RA **Dörn**, Frankfurt • RA Dr. **Dobmann**, Berlin • RA **Donhauser**, München • Referent Deutscher Städte- und Gemeindebund **Düsterdiek**, Bonn • MR Prof. Dr. **Erdmann**, Hannover • RAin **Gielen**, Berlin • RA **Goede**, München • RA Dr. **Greb**, Berlin • RA Dr. **Gulich**, Braunschweig • RA **Hartung**, München • RA Dr. **Haug**, Bremen • RA Dr. **Hausmann**, Berlin • RA Dr. **Herrmann**, München • RA Dr. **Hertwig**, Köln • RA

Dr. **Horn**, Frankfurt • RA **Horstkotte**, Rostock • RA Dr. **Hübner**, Stuttgart • RA **Kafedžić**, Berlin • RA Prof. Dr. **Kainz**, München • RA **Kaiser**, Mainz • RA Dr. **Klein**, Berlin • RA **Klein**, München • RA **Köhler**, Leipzig • RA Dr. **Kus**, Mönchengladbach • RA Prof. Dr. **Leinemann**, Berlin • RAin **Lindemann**, Berlin • RAin Dr. **Losch**, Hannover • RA Dr. **Lück**, Köln • RA Dr. **Mädler**, Leipzig • RA Dr. **Mantler**, München • **Meißner**, Köln, Referentin Deutscher Städte- tag • RA Dr. **Noch**, München • RA Dr. **Opitz**, Frankfurt • RA Dr. **Ortner**, München • RA **Pauli**, Mannheim • RA Dr. **Pfannkuch**, Kiel • RAin Dr. **Pfarr**, Stuttgart • **Portz**, Bonn, Beigeordneter des Deutschen Städte- und Gemeindebundes • RA **Poschen**, Köln • RA Dr. **Prieß**, Berlin • RA **Probst**, Berlin • RA Prof. Dr. **Reidt**, Berlin • RA Dr. **Renner**, München • RAin Dr. **Rosenkötter**, Frankfurt • RA Dr. **Schalk**, Schrobenshausen • RA Dr. **Schranner**, Berlin • Dr. **Schwabe**, Frankfurt, Vergabemanager • RA Dr. **Siebler**, München • RA Dr. **Stickler**, Leipzig • Richter am OLG a.D. **Summa**, Mainz • RA Dr. **Ulshöfer**, Stuttgart • RA **Trautner**, Frankfurt • RA Dr. **Voppel**, Köln • RA Prof. Dr. **Wagner**, Leipzig • RA **Weihrauch**, Köln • RA Dr. **Willenbruch**, Hamburg





Die Redaktion der ZfG ..... U2

Editorial ..... 81

**Beiträge**

Der Begriff der Betriebsstätte im Epidemierecht (Thorsten Holzer) ..... 84

Das erkrankte Vorstandsmitglied und die „Unfähigkeit zur ordnungsgemäßen Geschäftsführung“ nach § 75 Abs 4 AktG (Anna-Zoe Steiner) ..... 87

**Rechtsprechung**

Aktuelle Rechtsprechung OGH, OLG, VwGH, VfGH und LVwG (Auswahl) ..... 93  
(bearbeitet von Katharina Leitner/Laura Fischer/  
Klara Doppler/Daniel Wachter)

**Das Berufsrecht**

**OGH**

Vergütung für geleistete Überstunden ist nach Dienstordnung B bei sonstigem Ausschluss innerhalb von sechs Kalendermonaten ab genanntem Zahlungstermin geltend zu machen  
OGH 29.04.2021, 9 ObA 36/21s ..... 93

**Die Gesundheitsbehandlung**

**Haftung**

**OGH**

Gelingt dem Patienten der Beweis, dass die Wahrscheinlichkeit des Schadenseintritts durch den ärztlichen Kunstfehler nicht bloß unwesentlich erhöht wurde, kann der Krankenanstaltenträger seinerseits beweisen, dass die Sorgfaltsverletzung „mit größter Wahrscheinlichkeit“ nicht kausal für den Schaden war  
OGH 23.03.2021, 1 Ob 11/21f ..... 93

Für die nachteiligen Folgen einer ohne ausreichende Aufklärung vorgenommenen Behandlung haftet der Arzt dann nicht, wenn der Beweis gelingt, dass der Patient auch bei vollständiger Aufklärung in die Behandlung eingewilligt hätte  
OGH 20.04.2021, 4 Ob 29/21z ..... 94

Bei der Berechnung der Schmerzensgeldhöhe einer erektilen Dysfunktion sind auch Faktoren des Alters, Probleme in Bezug auf Beischlag und ein eheliches oder außer-eheliches Zusammenleben ins Kalkül zu ziehen  
OGH 22.04.2021, 3 Ob 9/21a ..... 94

Patient hat Anspruch auf Behandlung mit einem bestimmten Medikament, wenn dieses alternativlos und medizinisch indiziert ist  
OGH 29.04.2021, 2 Ob 49/21a ..... 95

Der Haftungsumfang des Arztes unterscheidet sich danach, ob ihm ein Behandlungsfehler oder aber eine Aufklärungspflichtverletzung vorzuwerfen ist  
OGH 27.05.2021, 5 Ob 28/21k ..... 95

Arzt kann sich trotz mangelnder Aufklärung durch den Einwand des rechtmäßigen Alternativverhaltens befreien  
OGH 24.06.2021, 2 Ob 96/21p ..... 96

**Die Gesundheitsorganisation**

**VwGH, VfGH und LVwG**

Die Vermehrung von Behandlungsstühlen führt zu einer Steigerung des Leistungsumfanges (Bewilligungsumfang eines Zahnambulatoriums)  
VwGH 18.05.2021, Ra 2019/11/0124 ..... 96

Aufhebung bestimmter Wortfolgen des ZahnärzteG, des ZahnärztekammerG und der Zahnärzteausschussverordnung; Verfassungswidrigkeit der Übertragung der Zuständigkeit zur Führung der Zahnärzteliste, zur Ausstellung des Zahnärzteausschusses und zur Erlassung der Zahnärzteausschussverordnung; Gesetzswidrigkeit von Teilen der Zahnärzteausschussverordnung  
VfGH 17.06.2021, G 297/2020 ua ..... 96

**Beihilfen und Unterstützungen**

**OGH**

Endet das Arbeitsverhältnis zwischen dem Verlangen eines Vaters auf Karenzierung nach dem VKG und dem (dabei bekanntgegebenen) Karenzbeginn, kann es nicht mehr zur Karenzierung kommen  
OGH 28.01.2021, 8 Ob A 115/20z ..... 97

Der Bezug von Bildungsteilzeitgeld stellt keine (anspruchsschädliche) Leistung aus der Arbeitslosenversicherung dar  
OGH 30.03.2021, 10 Ob S 16/21g ..... 97

Eine Krisenpflegeperson hat nur dann Anspruch auf Kinderbetreuungsgeld, wenn sie es mindestens 91 Tage durchgehend in einer Wohn- und Wirtschaftsgemeinschaft betreut  
OGH 19.05.2021, 10 Ob 13/21s ..... 97

Anspruch auf Waisenpension setzt voraus, dass im Zeitpunkt des Eintritts der Erwerbsunfähigkeit die Kindeseigenschaft noch gegeben war  
OGH 19.05.2021, 10 Obs 23/21m ..... 98

Anspruch auf Kinderbetreuungsgeld trotz verspäteter Mutter-Kind-Pass-Untersuchung, wenn der Arzt erkrankt und die Vertretung keine solchen Untersuchungen durchführt  
OGH 22.06.2021, 10 Obs 75/21h ..... 99

Voraussetzung der „hauptwohnsitzlichen Meldung“ der Kinderbetreuungsgeldbezieherin und ihres Kindes am Ort ihres gemeinsamen Haushalts gem § 2 Abs 6 KBGG ist auch im Ausland zu erfüllen  
OGH 22.06.2021, 10 Obs 88/21w ..... 100

Für Ermittlung der Zuverdienstgrenze zum Kinderbetreuungsgeld sind bei selbstständiger Arbeit nur jene Einkünfte maßgeblich, die aus einer während des Anspruchszeitraums ausgeübten Tätigkeit stammen  
OGH 22.06.2021, 10 Obs 93/21f ..... 100

**Versicherungsrecht**

**OGH**

Kosten eines Hilfsmittels sind nur von Bedeutung, wenn gleichwertige Alternativen iSd § 202 Abs 1 ASVG vorliegen  
OGH 27.04.2021, 10 Obs 155/20x ..... 100

Zusätzliche Entstauungstherapien nach monatelanger postoperativer Heilbehandlung nicht von Leistung der Sozialversicherung umfasst  
OGH 27.04.2021, 10 Obs 55/21t ..... 101

Die von § 131 Abs 1 ASVG vorgesehene Einschränkung der Kostenerstattung auf 80% des Kassentarifs ist mit Art 7 Abs 4 RL 2011/24/EU vereinbar  
OGH 27.04.2021, 10 Obs 55/21t ..... 101

Versicherer ist nach Art 19.1.2. AUVB leistungsfrei, wenn der Unfall bei einer strafbaren Handlung eintritt, die vorsätzlich versucht oder begangen wird  
OGH 28.04.2021, 7 Ob 70/21a ..... 102

Ein durchschnittlich verständiger Versicherungsnehmer darf „Downhill-Mountainbiken“, das in den AUVB 2008 von der Versicherung ausschloss, als besondere Art des Mountainbikens verstehen  
OGH 28.04.2021, 7 Ob 75/21m ..... 102

Haftungsprivileg gilt auch für Unfall eines Schülers für Träger der Ausbildungseinrichtung  
OGH 18.05.2021, 1 Ob 80/21b ..... 103

Trauma durch Flüchtlingswelle ist kein Unfall, da es sich nicht um ein „zeitlich begrenztes Ereignis“ handelt  
OGH 19.05.2021, 10 Ob S 48/21p ..... 103



Rücktritt des Versicherers aufgrund Verletzung vorvertraglicher Aufklärungspflichten ist wirksam, selbst wenn sich der anzuzeigende Gefahrenumstand später als unrichtig herausstellen sollte  
**OGH 23.06.2021, 7 Ob 91/21i** ..... 104

## Das Gesundheitsprodukt

### OGH

Ein unrichtiger Gesundheitstipp, der in einer gedruckten Zeitung veröffentlicht wird, fällt nicht in den Anwendungsbereich der Richtlinie 85/374/EWG und in richtlinienkonformer Auslegung auch nicht des PHG  
**OGH 21.07.2021, 1 Ob 137/21k** ..... 104

## Das Verfahren

### OGH

Schmerzensgeldbemessung erfolgt nicht nach starren Regeln, sodass es auch nicht nach Art eines Tarifs für einzelne Tage oder sonstige Zeiteinheiten aufgrund festgestellter Schmerzperioden berechnet werden kann  
**OGH 235.03.2021, 8 Ob 16/12t** ..... 105

Zulässigkeit einer ergänzenden Schmerzensgeldbemessung ist nicht im früheren, sondern im Folgeprozess zu beurteilen  
**OGH 22.06.2021, 1 Ob 103/21k** ..... 105

## Erwachsenenschutz

### OGH

Die gerichtliche Erwachsenenvertretung verhält sich subsidiär zur gesetzlichen Erwachsenenvertretung. Eine bereits bestehende gerichtliche Erwachsenenvertretung muss jedoch erst beseitigt werden, damit es zur gesetzlichen Erwachsenenvertretung kommen kann  
**OGH 26.05.2021, 8 Ob 49/21w** ..... 106

Ob im Einzelfall genügende Anhaltspunkte für das Vorliegen „einer ernstlichen und erheblichen Gefahr“ für die Notwendigkeit der Bestellung eines (einstweilen) Erwachsenenvertreters vorliegen, ist nach den konkreten Tatumständen jeweils individuell zu beurteilen  
**OGH 27.06.2021, 1 Ob 45/21f** ..... 107

## Heimaufenthaltsgesetz

### OGH

COVID-19-Screening-Isolation in Pflegeheim war unzulässige Freiheitsbeschränkung  
**OGH 23.06.2021, 7 Ob 59/21h** ..... 107

Eine Einrichtung fällt unter § 2 Abs 1 HeimAufG wenn wenigstens drei psychisch kranke oder geistig behinderte Minderjährige ständig betreut oder gepflegt werden können  
**OGH 23.06.2021, 1 Ob 107/21t** ..... 108

## Kindeswohl

### OGH

Der hauptsächlich betreuende Elternteil ist zur gemeinsamen Rückkehr mit dem entführten Kind verpflichtet, sofern die damit einhergehenden Nachteile für diesen nicht zur Unzumutbarkeit oder Unmöglichkeit der Rückkehr führen.  
**OGH 12.05.2021, 6 Ob 83/21f** ..... 109

## Sonstiges

### OGH

Geschäftsunfähigkeit nicht erst bei völliger Unfähigkeit zur Willensbildung gegeben  
**OGH 20.06.2021, 3 Ob 62/21w** ..... 109

## VwGH, VfGH, LVwG

Die Wortfolge „das geniale Dampferlokal“ stellt eine unzulässige Werbung iSd TNSchG 1995 dar  
**VwGH 04.06.2021, Ra 2018/11/0143** ..... 110

## Strafrecht

### OGH

Unterbrechung der Unterbringung im Maßnahmenvollzug nach § 21 Abs 1 StGB iVm § 166 Z 2 lit b StVG nicht von vornherein ausgeschlossen  
**OGH 01.06.2021, 14 Os 52/21k** ..... 110

## COVID-19-Rechtsprechung OGH, OLG

Nicht jede COVID-19-Infektion einer Person geht mit einer potentiellen Ansteckungsgefahr für andere Personen einher  
**OLG Linz 22.04.2021, 7 Bs 48/21i** ..... 110

Die gerichtliche Zuständigkeit ist gem § 7 Abs 1a Satz 2 EpiG auf ad personam verfügte Anhaltungen beschränkt und daher nicht auf die „selbstüberwachte Heimquarantäne“ aufgrund der COVID-19-EinreiseV anzuwenden  
**OGH 30.06.2021, 7 Ob 45/21z** ..... 111

## COVID-19-Rechtsprechung VfGH, VwGH (Auswahl)

Gesetzeswidrigkeit einer Verordnung des Landeshauptmanns von Tirol betreffend die Einhaltung eines Mindestabstands zu haushaltsfremden Personen ab dem Verlassen des eigenen Wohnsitzes  
**VfGH 16.06.2021, V 81/2021 (V 81/2021-9)** ..... 111

Keine Verletzung verfassungsgesetzlich gewährleisteter Rechte wegen Nichtgewährung eines Verdienstentgangs nach dem EpiG an Energieversorger und -netzbetreiber aufgrund Umsatzeinbußen infolge von Betretungsverboten nach einer COVID-19-MaßnahmenV; kein Vorliegen einer Verkehrsbeschränkung wegen Bestehens einer Ausnahmeregelung vom Betretungsverbot für „berufliche Zwecke“  
**VfGH 23.06.2021, E 1702/2021 ua** ..... 112

Die Vergütung des Verdienstentgangs nach § 32 EpiG umfasst auch etwaige (aliquot zu bemessende) Sonderzahlungen  
**VwGH 24.06.2021, Ra 2021/09/0094** ..... 112

Kein Verstoß gegen den Gleichbehandlungsgrundsatz durch das Verbot, den Kundenbereich von Betriebsstätten des Handels auch zum bloßen Abholen bestellter Waren („Click & Collect“) zu betreten oder zu befahren  
**VfGH 24.06.2021, V 592/2020** ..... 112

Kein Verstoß gegen den Gleichheitsgrundsatz durch das Fehlen einer Ausnahme für den Papier- und Schreibwarenhandel vom Verbot, den Kundenbereich von Betriebsstätten des Handels zur (bloßen) Abholung von Waren zu betreten oder zu befahren  
**VfGH 24.06.2021, V 593/2020** ..... 113

Verstoß einer Bestimmung der COVID-19-NotmaßnahmenV betreffend die Teilnehmerbeschränkung auf 50 Personen bei Begräbnissen gegen das Recht auf Privatleben und auf Religionsfreiheit  
**VfGH 24.06.2021, V 2/2021** ..... 113

§ 3 AVG begründet keine geänderte Zuständigkeit für Ansprüche nach § 32 EpiG  
**VwGH 08.07.2021, Ro 2021/03/0006** ..... 113

## COVID-19-Rechtsprechung LVwG (Auswahl)

Die Heimquarantäne ist im Verhältnis zur Absonderung in einer Krankenanstalt das gelindere Mittel  
**LVwG NÖ 07.06.2021, LVwG-AV-623/001-2021** ..... 113

Das Vorliegen des Ausnahmegrundes gem § 16 Abs 5 der 4. COVID-19-SchuMaV muss durch eine von einem in Österreich zur selbstständigen Berufsausübung berechtigten Arzt ausgestellte Bestätigung nachgewiesen werden  
**LVwG Tirol 22.07.2021, LVwG-2021/37/1632-2** ..... 114

§ 32 EpiG ist auch auf selbstständig erwerbstätige Personen anzuwenden  
**LVwG NÖ 13.08.2021, LVwG-AV-913/001-2021** ..... 114

**Der gute Ton – „Knigge“ für Behördenkommunikation (bearbeitet von Friederike Bundschuh-Rieseneder)** ..... 115

## Standards

**Autorinnen und Autoren dieser Ausgabe** ..... 120

**Impressum** ..... U3

**Der wissenschaftliche Beirat der ZfG** ..... U3

# BayVBl. 22/2021

DB-Z154

## Bayerische Verwaltungsblätter

Zeitschrift für öffentliches Recht und öffentliche Verwaltung

### Herausgeber

*Stephan Kersten*, Präsident des Bayerischen Verwaltungsgerichtshofs a. D.

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

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

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

### Redaktion

*Dr. Attila Széchenyi M.A.*, Regierungsdirektor, Regierung von Oberfranken, Bayreuth

## Aus dem Inhalt

- 761 **v. Lewinski** Der Landesschulbeirat – ein Garant verfassungsrechtlichen Ausgleichs im Nebel gesetzgeberischer Unklarheiten?
- 768 **EuGH** Vorabentscheidungsverfahren; Gewährung von subsidiärem Schutz; Anforderung einer Mindestzahl ziviler Opfer
- 771 **BVerfG** Verletzung des Verfahrensgrundrechts auf den gesetzlichen Richter; unzureichende Auseinandersetzung mit der Vorlagepflicht zum EuGH
- 774 **BayVGH** Ablösungsvertrag; Abschaffung der Straßenbaubeiträge; Kündigung
- 779 **BVerwG** Bewirtschaftungsziele; Gewässerausbau; Gewässerunterhaltung
- 783 **VG Bayreuth** Entschädigungsanspruch; vorsorgliche Selbstisolation; behördliche Anordnung der Absonderung



**Schriftleiter** Dr. Attila Széchenyi M.A., Regierungsdirektor, Regierung von Oberfranken, Bayreuth, Rathenaustraße 37, 95444 Bayreuth, Tel. (01 75) 8 28 68 20; E-Mail: bayvbl@boorberg.de

## Inhalt

### Abhandlungen

*v. Lewinski*, Der Landesschulbeirat – ein Garant verfassungsrechtlichen Ausgleichs im Nebel gesetzgeberischer Unklarheiten? — 761

### Ausbildung und Prüfung

Lösungshinweise zur Klausur: „Letzte Ruhe für den Öko-Wahnsinn?“ (*Sairinger*) — 787

### Literatur

*Berr/Schäpe/Müller/Rebler*, Das Recht des ruhenden Verkehrs, (Allesch) — 796

### Notizen

Nachrichten, Blick auf Europa — II

Rechtsprechung — III

Veranstaltung, Vorschau, Impressum — IV

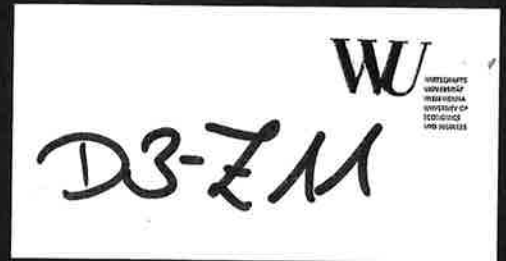
### Rechtsprechung

<b>EuGH</b>	U.v. 10.06.2021	<b>Rs. C-901/19</b>	Vorlage zur Vorabentscheidung; gemeinsame Politik im Bereich Asyl und subsidiärer Schutz; Voraussetzungen für die Gewährung von subsidiärem Schutz; ernsthafte individuelle Bedrohung des Lebens oder der Unversehrtheit einer Zivilperson infolge willkürlicher Gewalt im Rahmen eines internationalen oder innerstaatlichen bewaffneten Konflikts; nationale Regelung, die die Anforderung einer Mindestzahl ziviler Opfer (Tote und Verletzte) in der betroffenen Region vorsieht — 768
<b>BVerfG</b>	B.v. 04.03.2021	<b>2 BvR 1161/19</b>	Verletzung des Verfahrensgrundrechts auf den gesetzlichen Richter; unzureichende Auseinandersetzung mit der Vorlagepflicht zum EuGH — 771
<b>BayVGH</b>	U.v. 22.04.2021	<b>6 BV 20.2301</b>	Straßenausbaubeitragsrecht; Ablösungsvertrag; Ablösungsvereinbarung; öffentlich-rechtlicher Vertrag; Kündigung; nachträgliche Änderung der Rechtslage; gesetzliches Verbot der Erhebung von Straßenausbaubeiträgen; Stichtagsprinzip — 774
	B.v. 17.07.2020	<b>22 ZB 20.1035</b>	Wahrnehmung der Notdienstverpflichtung von Apotheken; Antrag auf Genehmigung der Übernahme von Notdiensten der Filialapotheken durch die Hauptapotheke — 777
<b>BVerwG</b>	U.v. 29.04.2020	<b>7 C 29.18</b>	Bewirtschaftungsziele; Gewässerausbau; Gewässerunterhaltung; Gewässerunterhaltungsbeiträge; Körperschaft des öffentlichen Rechts; Planfeststellungsbeschluss; Unterhaltungslast; Verbandsbeiträge; Verwaltungsaktbefugnis; Wasser- und Bodenverband; wasserverbandsrechtliches Selbstverwaltungsrecht; wasserwirtschaftliche Zwecke; ökologische Gewässerunterhaltung — 779
<b>VG Bayreuth</b>	U.v. 21.06.2021	<b>B 7 K 21.110</b>	Verdienstausfallentschädigung eines Arbeitnehmers wegen Quarantäne; „Quarantäneanordnung“ durch den ärztlichen Bereitschaftsdienst; vorsorgliche Selbstisolation; maßgebliche Rechtslage für Entschädigungsansprüche nach § 56 Abs. 1 IfSG — 783

### Wissenswertes für den Rechtsanwalt

**BayVGH** B.v. 23.08.2021 **22 ZB 21.1509** Verfristete Begründung eines Antrags auf Zulassung der Berufung; keine Wiedereinsetzung in den vorigen Stand bei Organisationsverschulden des Rechtsanwalts — 786

# Betriebs Berater



45 | 2021

Vertikal-GVO ... Grunderwerbsteuer ... Unternehmensbewertung ... Dienstnehmer ... Recht ...

8.11.2021 | 76. Jg.  
Seiten 2625–2688



## DIE ERSTE SEITE

**Prof. Dr. Thorsten Sellhorn**

Dauerbaustelle Goodwillbilanzierung

## WIRTSCHAFTSRECHT

**Dr. Jörg-Martin Schultze**, LL.M., RA/Notar, **Dr. Stephanie Pautke**, LL.M., RAin, und **Dr. Dominique S. Wagener**, RAin

Vertikal-GVO: Die Reformwürfe aus Praxissicht | 2627

**Univ.-Prof. Dr. Ulrich Torggler**, LL.M., und **MMag. Lisa Stumpf**

GmbH & Co. KG: Kompetenzverteilung bei Drittanstellung der Geschäftsführer | 2632

## STEUERRECHT

**Tino Duttiné**, StB

Der koordinierte Ländererlass zur Grunderwerbsteuer-Reform – Teil I | 2645

## BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

**Alexander Thees**, WP/StB, und **Hendrik von der Lippe**

Empfehlungen für rückwirkende Unternehmensbewertungen in der COVID-19-Pandemie | 2665

## ARBEITSRECHT

**Prof. Dr. Michele Dilenge**, LL.M.

Der freie Dienstnehmer in Österreich: Ein Modell für Deutschland? | 2676

## Wirtschaftsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BGH:** Dieselskandal – Rücktritt vom Kaufvertrag – Fristsetzung zur Nacherfüllung nicht ohne weiteres entbehrlich (29.9.2021 – VIII ZR 111/20)

**BGH:** Insolvenzverwaltervergütung – Bemessung von Zu- und Abschlägen (7.10.2021 – IX ZB 4/20)

**LG München I:** Kein Schadensersatzanspruch der einzelnen Aktionäre wegen einer Wertminderung ihrer Aktien durch ein die Gesellschaft schädigendes Ereignis (21.10.2021 – 5 HK O 1687/19)

**VG Wiesbaden:** EuGH-Vorlage zum Schufa-Score-Wert (1.10.2021 – 6 K 788/20.WI)

#### Gesetzgebung

**BMWi:** Wettbewerbsregister – Mitteilungspflicht und Abfragemöglichkeit ab dem 1.12.2021

**BMJV:** Diskussionsentwurf für ein Gesetz zur Neuregelung des Schriftformerfordernisses im Gewerbemietrecht vorgelegt

#### Aufsätze

**Dr. Jörg-Martin Schultze, LL.M., RA/Notar,**

**Dr. Stephanie Pautke, LL.M., RAin, und**

**Dr. Dominique S. Wagener, RAin**

#### Vertikal-GVO

### Vertikal-GVO: Die Reformentwürfe aus Praxissicht

Die Reform der Vertikal-GVO ist auf der Zielgeraden. Am 7.7.2021 veröffentlichte die Kommission Entwürfe einer überarbeiteten Gruppenfreistellungsverordnung („Vertikal-GVO-E“) und begleitende Vertikale Leitlinien („Vertikal-Leitlinien-E). Die Entwürfe können und werden bis zum Auslaufen der gegenwärtigen Vertikal-GVO zum 31.5.2022 noch Änderungen erfahren. Nicht zuletzt aufgrund des sehr langfristig und umfassend angelegten Reformprozesses lassen sich aber schon jetzt wichtige Richtungswechsel ausmachen, die erhebliche Praxisrelevanz haben werden. Unternehmen, deren Vertriebs-, Bezugs- und Lieferverträge den Maßstäben der Vertikal-GVO unterliegen, sind deshalb gut beraten, sich bereits jetzt mit den Inhalten der Reform auseinanderzusetzen.

**Univ.-Prof. Dr. Ulrich Torggler, LL.M., und MMag. Lisa Stumpf**

### GmbH & Co. KG: Kompetenzverteilung bei Drittanstellung der Geschäftsführer

**Zugleich eine Besprechung von OGH, 18.12.2020 – 8 ObA 80/19a, BB2021, 2638 (in diesem Heft)**

In der Praxis der GmbH & Co. KG ist es durchaus üblich, dass der Anstellungsvertrag des Geschäftsführers nicht mit der GmbH, sondern mit der KG abgeschlossen wird. Umstritten ist in der Literatur die Zuständigkeit für Abschluss, Änderung und Auflösung des Vertrags durch die KG. Ein rezentes Urteil des österreichischen OGH befürwortet die Zuständigkeit der GmbH-Gesellschafter für die Kündigung des Anstellungsverhältnisses mit ihrem Geschäftsführer. Die Entscheidung hat aufgrund der vergleichbaren Rechtslage auch Bedeutung für Deutschland.

#### Entscheidungen

**BGH:** Verschmelzungsbeschluss einer Genossenschaft kann in virtueller Versammlung gefasst werden (5.10.2021 – II ZB 7/21)

**BGH:** Schuldbeitritt zu Darlehensvertrag – entsprechende Anwendung der Verbraucherschutzvorschriften der §§ 491 ff. BGB (21.9.2021 – XI ZR 650/20)

**OGH:** GmbH & Co. KG – Kündigung des Geschäftsführers bei Drittanstellung (18.12.2020 – 8 ObA 80/19a)

**OLG Frankfurt a. M.:** Verunglimpfende Äußerungen über Finanzdienstleister im Kundensreiben einer Bank (15.7.2021 – 6 W 40/21)

2625

2627

2632

2635

2637

2638

2641

## Steuerrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**EuGH:** Fälligkeit der Mehrwertsteuer – Erbringung einer einmaligen Dienstleistung (hier: vereinbarte Ratenzahlung) – Verminderung der Steuerbemessungsgrundlage (28.10.2021 – C-324/20)

**FG Nürnberg:** EuGH-Vorlage zur Versagung des Vorsteuerabzugs wegen Steuerhinterziehung des ursprünglichen Verkäufers (21.9.2021 – 2 K 345/20)

**FG München:** Rechnung – Rechnungsberichtigung (1.9.2021 – 3 K 1850/19)

**FG Münster:** Rückzahlungsansprüche nach Insolvenzanfechtung als steuerfreier Sanierungsertrag, § 3a EStG (24.8.2021 – 6 K 3905/19 E)

#### Verwaltung

**SMF Sachsen:** Ertragsteuerbefreiung von Solaranlagen

#### Sonstiges

**ZEW:** Gewerbesteuern bremsen Innovationen

**DStV:** Pandora Papers – Steuerberater unter Generalverdacht

2643

#### Aufsatz

**Tino Duttiné, StB**

#### Grunderwerbsteuer

### Der koordinierte Ländererlass zur Grunderwerbsteuer-Reform – Teil I

Die jüngst ins Werk gesetzte „Reform“ der Grunderwerbsteuer (GrESt) warf lange ihre Schatten voraus. Nun ist sie zum 1.7.2021 in Kraft getreten. Viele Steuergesetze stellen den Steuerpflichtigen und dessen Berater vor Schwierigkeiten hinsichtlich ihrer Anwendung. Auch für die Änderungen der GrESt stellten sich eine Reihe von Anwendungsfragen, welche selbst mit Hilfe der nicht weniger als sechs Absätze nur zu Übergangsregelungen nicht immer sicher zu beantworten waren. Die Finanzminister der Länder haben begrüßenswert schnell mit einem koordinierten Ländererlass versucht, diesen Unsicherheiten zu begegnen. Im Rahmen dieses Beitrags werden die Inhalte dieses Erlasses vorgestellt. Darüber hinaus wird der Frage nachgegangen, welche Unsicherheiten fortbestehen und ob die Landesfinanzbehörden nicht an der einen oder anderen Stelle etwas mehr Sorgfalt hätten anwenden sollen.

2645

#### Entscheidungen

**BFH:** Vorsteueraufteilung bei gemischt genutzten Gebäuden; sachgerechter Schlüssel bei erheblichen Ausstattungsunterschieden (11.11.2020 – XI R 7/20 – dazu BB-Kommentar von

**Dr. Stefan Behrens, RA/FAStR/StB)**

**BFH:** Zulässigkeit der Erhebung der Glücksspielabgabe nach dem Glücksspielgesetz Schleswig-Holstein (17.5.2021 – IX R 32/18)

**BFH:** Zum Anspruch auf Scannen der gesamten Akten (9.8.2021 – VIII B 70/21)

2651

2655

2662

### Neuerscheinung Buch

**Säcker/Hennig (Hrsg.)**

**Berliner Kommentar zum Energierecht**

**KWKG – Kraft-Wärme-Kopplungsgesetz 2020, KWKAusV**

5. Auflage 2021, Kommentar, 994 S., geb., € 289,-



## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

2663

#### Rechnungslegung

**IOSCO:** Outsourcing-Prinzipien

**FASB:** Zwischenberichterstattung

**FASB:** Umsatzverträge mit Kunden

**ESMA:** Prüfungsschwerpunkte 2021

**DRSC:** Management Commentary – Gemeinsame Veranstaltung mit dem IASB

**DRSC:** 7. Anwenderforum zur EU-Taxonomie-VO

**DRSC:** Mitschnitte der 107. Sitzung des IFRS-FA

#### Wirtschaftsprüfung

**IDW:** Audit goes green – Online-Veranstaltung

**KfQK:** Bericht über die Sitzung am 22.10.2021

#### Finanzierung

**PwC:** Bereits ein Drittel des Fondsvermögens als nachhaltig klassifiziert

#### Betriebswirtschaft

**Aon:** Umdenken durch Corona-Krise – Top-Manager passen sich der neuen Risikowelt an

### Aufsatz

#### Unternehmensbewertung

Alexander Thees, WP/StB, und Hendrik von der Lippe

#### Empfehlungen für rückwirkende Unternehmensbewertungen in der COVID-19-Pandemie

2665

Die Auswirkungen von COVID-19 hatten Einfluss auf die Unternehmenspreise und Unternehmenswerte. Oftmals sind sowohl im Gesellschafts-, als auch im Steuer- oder Familien- und Erbrecht nachträgliche Bewertungen erforderlich. Der Artikel stellt die bisher beobachtbaren Auswirkungen von COVID-19-Einflüssen auf die Unternehmenswerte dar. Hierbei wird auch der fachliche Hinweis des Fachausschusses für Unternehmensbewertung und Betriebswirtschaft (FAUB) des Instituts der Wirtschaftsprüfer (IDW) am 25.3.2020 in einer Rückschau reflektiert. Aus dieser Analyse werden Bewertungsempfehlungen für nachträgliche Bewertungen innerhalb der Corona-Krisenzeit abgeleitet.

### Entscheidung

**FG Münster:** Zur Verfassungsmäßigkeit des Abzinsungssatzes von 5,5% für unverzinsliche Darlehensverbindlichkeiten (22.7.2021 – 10 K 1707/20 E, G – dazu BB-Kommentar von Dr. Florian Kleinmanns, StB/RA/FAStR)

2668

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BAG:** Anspruch eines schwerbehinderten Arbeitnehmers auf Freistellung von als Rufbereitschaft angeordneter Bereitschaftszeit

Weisungsrecht des Arbeitgebers – Globalantrag (27.7.2021 – 9 AZR 448/20)

**BAG:** Berechnung der Jahressonderzahlung nach § 20 TV-L – Berücksichtigung von Zeiten und Entgelt eines vorangegangenen Arbeitsverhältnisses (14.7.2021 – 10 AZR 485/20)

**LAG Nürnberg:** Kündigung – Arbeitsunfähigkeitsbescheinigung – Erschütterung des Beweiswertes – Darlegungs- und Beweislast (27.7.2021 – 7 Sa 359/20)

### Aufsatz

#### Dienstnehmer

Prof. Dr. Michele Dilenge, LL.M.

2676

#### Der freie Dienstnehmer in Österreich: Ein Modell für Deutschland?

Die Digitalisierung, angetrieben von der sog. „Plattformökonomie“, erhöht den Bedarf an flexiblen Formen der Beschäftigung. Der freie Dienstnehmer nach österreichischem Recht ist ein interessantes Beschäftigungsmodell: der flexible Einsatz und die soziale Absicherung werden gleichermaßen berücksichtigt. Zugleich kann ein Beitrag zur Rechtssicherheit beim Einsatz von flexiblen Arbeitskräften geleistet werden. Der deutsche Gesetzgeber ist gut beraten, sich für die eigene Rechtsentwicklung daran zu orientieren, um den Anforderungen und Erwartungen sowohl der Wirtschaft als auch der Beschäftigten gleichermaßen gerecht zu werden.

### Entscheidung

**BAG:** Betriebsratsmitglied – Personalgestaltung – equal-pay (14.10.2020 – 7 AZR 286/18 – dazu BB-Kommentar von Dr. Bettina Scharff, RAin/FAinArbR)

2680



Fortbildungszertifikat nach § 15 FAO

[www.bb-selbststudium.de](http://www.bb-selbststudium.de)



### Neuerscheinung Buch

Rolf-Dieter Mönning

**KRISENFÄLLE – Insolvenzen hautnah**

Juristischer Erfahrungsbericht (Faction)

1. Auflage 2021, 340 S., Broschur, € 29,90

ISBN: 978-3-8005-1787-9/ Infos unter: [shop.ruw.de/17879](http://shop.ruw.de/17879)

### Die Erste Seite

Prof. Dr. Thorsten Sellhorn

Dauerbaustelle Goodwillbilanzierung

Impressum/Vorschau

VIII

**BetriebsBerater**  
MoPeG

**BB-FACHKONFERENZ**  
Modernisierung des Personengesellschaftsrechts (MoPeG)

» 10. März 2022 | Scandic Frankfurt Museumsufer  
<https://veranstaltungen.ruw.de/mopeg>



**Editorial: Dr. Nils Rauer**

Detecting the influence – werde ich etwa gerade beeinflusst?

**1375 Prof. Dr. Christian Alexander**

Kollektive und individuelle Rechtsdurchsetzung bei Zuwiderhandlungen gegen die VO (EU) 2019/1150

**1384 Prof. Dr. Tobias Lettl, LL.M.**

Die lauterkeitsrechtliche Beurteilung des sog. Influencer-Marketings

**1392 Prof. Dr. Felix Buchmann und Dr. Benjamin Stillner**

Wer missbraucht das UWG? – Das neue UWG im (un)fairen Wettbewerb mit private enforcement, Politik und Populismus

**1400 Prof. Dr. Inge Scherer**

Irreführung durch Rechtsverfolgung bei nicht bestehender Forderung

**1406 Dr. Lothar Wiltschek und Dr. Katharina Majchrzak**

Wettbewerbs- und Markenrecht in Österreich (Teil 2)

**1411 Peek & Cloppenburg Düsseldorf/Peek & Cloppenburg Hamburg**

EuGH, Urteil vom 02.09.2021 – C-371/20

**1415 Influencer I**

BGH, Urteil vom 09.09.2021 – I ZR 90/20

**1429 Influencer II**

BGH, Urteil vom 09.09.2021 – I ZR 125/20

**1437 Vertragsdokumentengenerator**

BGH, Urteil vom 09.09.2021 – I ZR 113/20

**1441 Vorstandsabteilung**

BGH, Urteil vom 22.07.2021 – I ZR 123/20

**1444 Kieferorthopädie**

BGH, Urteil vom 29.07.2021 – I ZR 114/20

**1450 Hohenloher Landschwein**

BGH, Urteil vom 29.07.2021 – I ZR 163/19

**1455 Die Filsbacher**

BGH, Urteil vom 06.05.2021 – I ZR 61/20

**1495 Du sollst nicht verschweigen Deines Gegners Schriftsatz**

OLG München, Urteil vom 05.08.2021 – 29 U 6406/20

**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



## BEITRÄGE

<b>Prof. Dr. Christian Alexander, Jena</b> Kollektive und individuelle Rechtsdurchsetzung bei Zuwiderhandlungen gegen die VO (EU) 2019/1150 .....	1375
<b>Prof. Dr. Tobias Lettl, LL.M. (EUR), Potsdam</b> Die lauterkeitsrechtliche Beurteilung des sog. Influencer-Marketings .....	1384
<b>RA Prof. Dr. Felix Buchmann und RA Dr. Benjamin Stillner, Stuttgart</b> Wer missbraucht das UWG? – Das neue UWG im (un)fairen Wettbewerb mit private enforcement, Politik und Populismus .....	1392
<b>Prof. Dr. Inge Scherer, Würzburg</b> Irreführung durch Rechtsverfolgung bei nicht bestehender Forderung .....	1400
<b>RA Mag. Dr. Lothar Wiltschek und RAIn Dr. Katharina Majchrzak, Wien</b> Wettbewerbs- und Markenrecht in Österreich (Teil 2) .....	1406

## RECHTSPRECHUNG

## EuGH

<b>Peek &amp; Cloppenburg Düsseldorf/Peek &amp; Cloppenburg Hamburg</b> RL 2005/29/EG Anhang I Nr. 11 S. 1; UWG § 3 Abs. 1, Abs. 3 i. V. m. Anhang Nr. 11 EuGH, Urteil vom 02.09.2021 – C-371/20 .....	1411
---	------

## BGH

<b>Influencer I</b> ZPO § 253 Abs. 2 Nr. 2; UWG § 2 Abs. 1 Nr. 1, § 3 Abs. 1 und 4, § 5a Abs. 6, § 8 Abs. 1 S. 1 und Abs. 3 Nr. 2; TMG § 1 Abs. 1 S. 1, § 2 S. 1 Nr. 1 und 5, § 6 Abs. 1 Nr. 1; RStV § 58 Abs. 1 S. 1; MStV § 22 Abs. 1 S. 1 BGH, Urteil vom 09.09.2021 – I ZR 90/20 .....	1415
<b>Influencer II</b> UWG § 2 Abs. 1 Nr. 1, § 3 Abs. 1 und 4, § 5a Abs. 6, § 8 Abs. 1 S. 1 und Abs. 3 Nr. 2, Nr. 11 der Anlage zu § 3 Abs. 3; TMG § 1 Abs. 1 S. 1, § 2 S. 1 Nr. 1 und 5, § 6 Abs. 1 Nr. 1; RStV § 58 Abs. 1 S. 1; MStV § 22 Abs. 1 S. 1 BGH, Urteil vom 09.09.2021 – I ZR 125/20 .....	1429
<b>Vertragsdokumentengenerator</b> UWG § 3a; RDG § 2 Abs. 1, § 3 BGH, Urteil vom 09.09.2021 – I ZR 113/20 .....	1437
<b>Vorstandsabteilung</b> ZPO § 138 Abs. 1, 2 und 4; UWG § 3 Abs. 1, § 5 Abs. 1 S. 1 und 2 Nr. 3, § 8 Abs. 1 S. 1 BGH, Urteil vom 22.07.2021 – I ZR 123/20 .....	1441
<b>Kieferorthopädie</b> UWG § 5 Abs. 1 S. 1, S. 2 Fall 2 Nr. 3 BGH, Urteil vom 29.07.2021 – I ZR 114/20 .....	1444
<b>Hohenloher Landschwein</b> MarkenG § 100 Abs. 1 BGH, Urteil vom 29.07.2021 – I ZR 163/19 .....	1450
<b>Die Filsbacher</b> MarkenG § 14 Abs. 2, § 15 Abs. 2; BGB § 830 Abs. 1 S. 1 BGH, Urteil vom 06.05.2021 – I ZR 61/20 .....	1455

<b>Bewässerungsspritze II</b> VO (EG) Nr. 207/2009 Art. 15 Abs. 1, Art. 51 Abs. 1 Buchst. a BGH, Urteil vom 22.07.2021 – I ZR 212/17 .....	1459
---	------

## Zugangsrecht des Architekten

BGB § 307 Abs. 1 S. 1, Abs. 2 Nr. 1; UrhG § 2 Abs. 1 Nr. 4, Abs. 2, § 26 Abs. 1 BGH, Urteil vom 22.04.2021 – I ZR 193/20 .....	1461
--	------

## Porsche-Tuning II

GWB § 33 Abs. 4 Nr. 1 Buchst. a; Vertikal-GVO 330/2010 Art. 3 Abs. 1; VO (EG) Nr. 7/2003 Art. 2 Abs. 2 BGH, Urteil vom 06.07.2021 – KZR 35/20 .....	1468
--	------

## KG

<b>Google Ads begründen Vertriebsweg i. S. v. § 19 Abs. 1 MarkenG</b> MarkenG § 19 KG, Urteil vom 13.07.2021 – 5 U 87/19 .....	1474
--	------

## OLG Frankfurt a. M.

<b>Schadensersatzanspruch des Mitbewerbers bei Verstoß gegen eine Marktverhaltensvorschrift</b> UWG § 3a, 9; ElektroG § 6 Abs. 2 OLG Frankfurt a. M., Urteil vom 20.05.2021 – 6 U 39/20 .....	1480
--	------

Kein Recht des ehemaligen Vertragshändlers,  
Marke als Teil der neuen Unternehmensbezeich-  
nung zu nutzen

UMV Art. 9 Abs. 3, Art. 14 Abs. 1 OLG Frankfurt a. M., Urteil vom 12.08.2021 – 6 U 102/20 .....	1484
---	------

## OLG Hamburg

<b>E-Mail-Werbung durch Beauftragte</b> UWG § 7 Abs. 1, Abs. 2 Nr. 3 OLG Hamburg, Hinweisbeschluss vom 19.07.2021 – 5 U 56/20 .....	1487
--	------

## OLG Hamm

<b>Pauschale Werbung mit 5-Jahres-Garantie</b> UWG § 8 Abs. 1, § 8 Abs. 2, § 3 Abs. 1, § 3a, § 5, § 12 Abs. 1; BGB § 307 Abs. 2, § 434 Abs. 1 S. 3; ZPO § 935, § 940, § 920 Abs. 2 OLG Hamm, Urteil vom 19.08.2021 – 4 U 57/21 .....	1489
--	------

## OLG München

<b>Du sollst nicht verschweigen Deines Gegners</b> <b>Schriftsatz</b> BGB § 242; ZPO § 138 Abs. 1 OLG München, Urteil vom 05.08.2021 – 29 U 6406/20 .....	1495
--	------

## OLG Stuttgart

<b>KISSYO</b> BGB §§ 133, 138, 157; ZPO § 940 OLG Stuttgart, Urteil vom 29.07.2021 – 2 U 136/21 .....	1498
---	------

## LG Frankfurt a. M.

<b>Anspruch auf Ersatz der Rechtsverteidigungs- kosten wegen unberechtigter Abmahnung</b> UWG §§ 13 Abs. 5, 15a Abs. 2, 8c Abs. 3; BGB §§ 687, 259 LG Frankfurt a. M., Urteil vom 30.07.2021 – 3-10 O 44/21 .....	1502
---	------

## LG München II

<b>Medien-Film-Fernsehsachverständiger IHK</b> UWG § 5 Abs. 1 LG München II, Urteil vom 26.08.2021 – 2 HK O 2680/20 .....	1504
--	------

LEITSÄTZE .....	1505
-----------------	------

## FOKUS Sanierung

WU  
D3-Z325

### • ZInsO FOKUS – Außergerichtliche Sanierung und Restrukturierung

**Pflichten des Geschäftsführers und Vorstands in der Unternehmenskrise** (S. 2293)  
von Dr. Rüdiger Theiselmann, Kronberg im Taunus

### • ZInsO FOKUS – Rechtsprechungsreport

**Haftung des Geschäftsführers wegen Insolvenzverschleppung: Überschuldungsprüfung bei Auslegung von Comfort Letter als weiche Patronatserklärung; Sammelklagen als Inkassodienstleistung** (S. 2297)

BGH, Urt. v. 13.7.2021 – II ZR 84/20

**Auskunftspflicht des ehemaligen Geschäftsführers gegenüber GmbH bei begründetem Verdacht von Pflichtverletzung** (S. 2308)

BGH, Beschl. v. 22.6.2021 – II ZR 140/20

**Anforderung an Liquidität von Aktien als Gegenleistung** (S. 2310)

OLG Frankfurt/M., Beschl. v. 11.1.2021 – WpÜG 1/20

**Anspruch aus § 823 Abs. 2 BGB i.V.m. § 263 StGB als Schutzgesetz** (S. 2324)

LG Frankfurt/M., Urt. v. 18.6.2021 – 2-08 O 338/19

**Kündigung als Verstoß gegen Maßregelverbot bei Ablehnung von Kurzarbeit** (S. 2328)

LAG Nürnberg, Urt. v. 18.3.2021 – 4 Sa 413/20

**Steuerbescheid im Insolvenzverfahren: Eintritt von (formeller) Rechtskraft des Insolvenzplans (erst) nach Ablauf der zweiwöchigen Rechtsmittelfrist gegen Bestätigungsbeschluss** (S. 2333)

FG Hessen, Urt. v. 13.7.2021 – 4 K 839/19

**Haftung des GmbH-Geschäftsführers für Einfuhrumsatzsteuer wegen Verstoß gegen Informationspflicht hinsichtlich gestellten Antrags auf vorläufige Eigenverwaltung** (S. 2336)

FG Hamburg, Urt. v. 7.6.2021 – 4 K 140/17

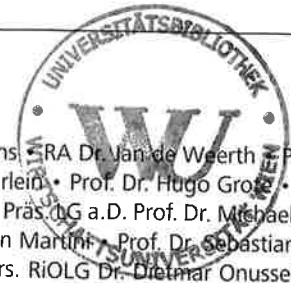
**Insolvenzrechtliche „Begründung“ von Grunderwerbsteueranspruch durch im Insolvenzplan verwirklichte Anteilsübertragung** (S. 2341)

FG Düsseldorf, Urt. v. 12.8.2021 – 11 K 2335/19 GE, AO

Schriftleitung: Andreas Ziegenhagen

Carl Heymanns Verlag





## 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 Groß • RA Dr. Andreas Henkel • WP/StB Michael Hermanns • Prof. Dr. Heribert Hirte • RA Martin Horstkotte • Präs. OLG a.D. Prof. Dr. Michael Huber • RA Peter J. Hützen • RiAG Dr. Peter Laroche • Prof. Dr. Wolfgang Marotzke • Prof. Dr. Torsten Martin • Prof. Dr. Sebastian Mock • RA Patrick Mückl • Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser • RA Dr. Manfred Obermüller • Vors. RiOLG Dr. Dietmar Onusseit • RA Prof. Dr. Klaus Pannen • RiBGH Prof. Dr. Gerhard Pape • RA Dr. Christoph Poertzgen • RA Stephan Ries • Prof. Dr. Thomas Rönnau • Vors. RiOLG Katrin von Rossum • Prof. Dr. Jessica Schmidt • RiBGH Dr. Volker Schultz • RA Ralph Veil • RiBGH a.D. Gerhard Vill • OStA Raimund Weyand

## Inhaltsverzeichnis

### ZInsO FOKUS – Hintergründe und Aktuelles

#### ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 44/2021

#### ZInsO FOKUS – Außergerichtliche Sanierung und Restrukturierung

<b>Pflichten des Geschäftsführers und Vorstands in der Unternehmenskrise</b> .....	2293
von Dr. Rüdiger Theiselmann, Kronberg im Taunus	

#### ZInsO FOKUS – Rechtsprechungsreport

<b>Haftung des Geschäftsführers wegen Insolvenzverschleppung: Überschuldungsprüfung bei Auslegung von Comfort Letter als weiche Patronatserklärung; Sammelklagen als Inkassodienstleistung</b> .....	2297
BGH, Urt. v. 13.7.2021 – II ZR 84/20	
<b>Auskunftspflicht des ehemaligen Geschäftsführers gegenüber GmbH bei begründetem Verdacht von Pflichtverletzung</b> .....	2308
BGH, Beschl. v. 22.6.2021 – II ZR 140/20	
<b>Anforderung an Liquidität von Aktien als Gegenleistung</b> .....	2310
OLG Frankfurt/M., Beschl. v. 11.1.2021 – WpÜG 1/20	
<b>Anspruch aus § 823 Abs. 2 BGB i.V.m. § 263 StGB als Schutzgesetz</b> .....	2324
LG Frankfurt/M., Urt. v. 18.6.2021 – 2-08 O 338/19	
<b>Kündigung als Verstoß gegen Maßregelverbot bei Ablehnung von Kurzarbeit</b> .....	2328
LAG Nürnberg, Urt. v. 18.3.2021 – 4 Sa 413/20	
<b>Steuerbescheid im Insolvenzverfahren: Eintritt von (formeller) Rechtskraft des Insolvenzplans (erst) nach Ablauf der zweiwöchigen Rechtsmittelfrist gegen Bestätigungsbeschluss</b> .....	2333
FG Hessen, Urt. v. 13.7.2021 – 4 K 839/19	
<b>Haftung des GmbH-Geschäftsführers für Einfuhrumsatzsteuer wegen Verstoß gegen Informationspflicht hinsichtlich gestellten Antrags auf vorläufige Eigenverwaltung</b> .....	2336
FG Hamburg, Urt. v. 7.6.2021 – 4 K 140/17	
<b>Insolvenzrechtliche „Begründung“ von Grunderwerbsteueranspruch durch im Insolvenzplan verwirklichte Anteilsübertragung</b> .....	2341
FG Düsseldorf, Urt. v. 12.8.2021 – 11 K 2335/19 GE, AO	

# NJW

# Neue Juristische Woche

WU  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS  
D3-Z171

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

## Aus dem Inhalt

- H. Müller*  
E-Justice 2022 – Nutzungspflicht und Übermittlungswege 3281
- N. Schneider*  
Die Vergütungsvereinbarung des beigeordneten Anwalts 3286
- P. Hilpold*  
Stärkung der Vorlagepflicht letztinstanzlicher Gerichte 3290
- D. Fischer*  
Die Entwicklung des Maklerrechts 3294
- M. Hütwohl*  
Einheitlichkeit der Rechtsordnung und Relativität der  
Rechtsbegriffe 3298
- BVerfG*  
Verfassungswidrige Zinssätze im Steuerrecht 3309
- BGH*  
Anwaltliche Beratungspflichten über Erfolgsaussichten  
(Anm. B. Borgmann) 3324
- OLG Hamm*  
Gebührenerstattung bei Berufungsrücknahme nach  
außergerichtlicher Einigung (Anm. S. Reckin) 3337
- BGH*  
Zurechenbarkeit der Schädigung von Berufsrettern  
nach Explosionsverursachung (Anm. W. Mitsch) 3340
- BAG*  
Verwirkung des Widerspruchsrechts bei Betriebsübergang 3345

## Aus NJW-aktuell

Interview  
Designtes  
Recht

Standpunkt  
Kanzler –  
Kandidaten

Recht digital  
Datenschutz  
in Zahlen

  
C.H. BECK

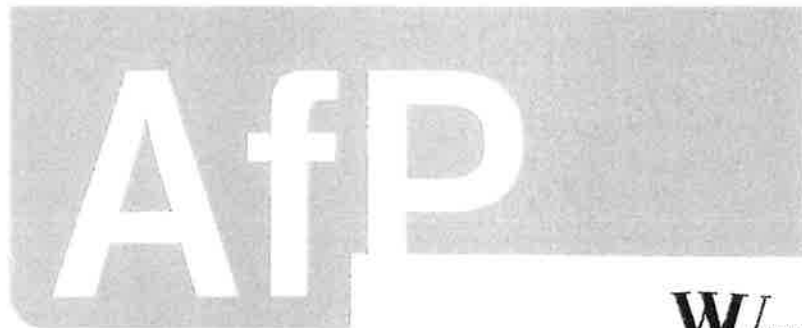
## 45/2021

4. November 2021  
74. Jahrgang S. 3281–3352  
www.njw.de



5 | 2021

52. Jahrgang  
20. Oktober 2021  
S. 377-468  
PVSt 7759



WU  
D3-Z308

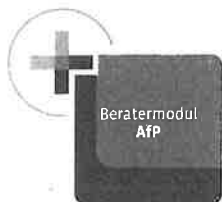
# Zeitschrift für das gesamte Medienrecht

Archiv für Presserecht

Herausgegeben von: Prof. Dr. Christian Berger · Prof. Dr. Emanuel H. Burkhardt · Prof. Dr. Karl-Eberhard Hain · Dr. Verena Hoene · Gernot Lehr · Dr. Christian Löffler · Prof. Dr. Roger Mann · Prof. Dr. Karl-Nikolaus Peifer · Dr. Jörg Soehring · Prof. Dr. Christian von Coelln · Vera von Pentz · Georg Wallraf · Prof. Dr. Johannes Weberling

[afp-medienrecht.de](http://afp-medienrecht.de)

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**



<b>Aufsätze</b>	
<i>Axel Beater</i> – Schmähkritik, Formalbeleidigung, Angriff auf die Menschenwürde .....	377
<i>Julia Möller-Klapperich</i> – Urheberrecht in der Plattform-ökonomie .....	384
<b>Entscheidungen</b>	
Pflicht zur Werbekennzeichnung bei Instagram – Influencer I (BGH, Urt. v. 9.9.2021 – I ZR 90/20) .....	403
Erkennbarkeit des kommerziellen Zwecks von Instagram-Beiträgen – Influencer II (BGH, Urt. v. 9.9.2021 – I ZR 125/20) .....	417
Anspruch auf Auskunft über sog. Kennenlerntermine des BND mit Medienvertretern (BVerwG, Urt. v. 8.7.2021 – 6 A 10.20) .....	429
Identifizierende Berichterstattung über Plagiatsvorwurf (OLG Frankfurt, Urt. v. 9.9.2021 – 16 U 5/21) .....	437
Keine Verbreiterhaftung für Fragen im Rahmen vorbereitender Recherche (OLG Frankfurt, Beschl. v. 2.9.2021 – 19 U 86/21) .....	440
Zulässige Namensnennung eines „Wirecard“-Kronzeugen (OLG München, Urt. v. 1.6.2021 – 18 U 144/21 Pre) .....	450
Unzulässige Ausstrahlung eines Werbeclips mit Prominenten-Double (LG Köln, Beschl. v. 11.6.2021 – 28 O 218/21) .....	463

**ottoschmidt**



86202842105



# Zeitschrift für das gesamte Medienrecht

Archiv für Presserecht



## Herausgegeben von:

Prof. Dr. Christian Berger, Leipzig · Prof. Dr. Emanuel H. Burkhardt, Stuttgart · Prof. Dr. Karl-Eberhard Hain, Köln ·  
RAin Dr. Verena Hoene, LL.M., Köln · RA Gernot Lehr, Bonn · Richter am BGH Dr. Christian Löffler, Karlsruhe ·  
RA Prof. Dr. Roger Mann, Hamburg · Prof. Dr. Karl-Nikolaus Peifer, Köln · RA Dr. Jörg Soehring, LL.M., Hamburg ·  
Prof. Dr. Christian von Coelln, Köln · Richterin am BGH Vera von Pentz, Karlsruhe · RA Georg Wallraf, Kerpen ·  
RA Prof. Dr. Johannes Weberling, Berlin

## Inhalt

afp-medienrecht.de

### Aufsätze

**Prof. Dr. Axel Beater – Schmähkritik, Formalbeleidigung, Angriff auf die Menschenwürde –** Schmähung und Abwägung im BGB-Äußerungsrecht

Im Äußerungsrecht gibt es eine Begriffsverwirrung im Hinblick auf die Schmähkritik, die Formalbeleidigung und den Angriff auf die Menschenwürde. Divergenzen und Wandlungen finden sich sowohl innerhalb des Zivilrechts als auch rechtsgebietsübergreifend. Sie sind jüngst vom BVerfG thematisiert worden. Der Beitrag spürt dieser Uneinheitlichkeit aus zivilrechtlicher Sicht nach. .... 377

**Julia Möller-Klapperich – Urheberrecht in der Plattformökonomie –** Haftungsverteilung und Prozeduralisierung im neuen UrhDaG

Das neue Urheberrechts-Diensteanbieter-Gesetz (UrhDaG), welches am 1.8.2021 in Kraft getreten ist, regelt die urheberrechtliche Verantwortlichkeit von großen Uploadplattformen, wie YouTube oder Uploaded, für von den Nutzern hochgeladene Inhalte. Der Beitrag behandelt die neuen Regelungen vor dem Hintergrund des Diskurses um die Durchsetzung des Urheberrechts in der Plattformökonomie. .... 384

### EGMR-Rechtsprechung

**Sebastian Zeitmann – Politische Diskussions- und Informationsformate im öffentlich-rechtlichen Fernsehen –** EGMR, Urt. v. 31.8.2021 – 20002/13 (Associazione Politica Nazionale Lista Marco Pannella und Radicali Italiani gegen Italien) und 66984/14 (Associazione Politica Nazionale Lista Marco Pannella gegen Italien)..... 391

**Sebastian Zeitmann – Zulässige Verurteilung wegen Weitergabe von Gefängnisinterna an Medien –** EGMR, Urt. v. 6.7.2021 – 41387/17 (Norman gegen Vereinigtes Königreich)..... 392

### Blick nach Brüssel

**Dominik Eickemeier / Dr. Ruben A. Hofmann / Carsten Brodersen – Stand: 1.10.2021** ..... 393

### Medienkartellrecht

**Dr. Martin Jäger – Stand: 1.10.2021** ..... 395



## Inhalt

**Nachrichten**

<i>Christine Libor</i> – Studie der KJM zu Influencer-Werbung mit Einfluss auf Kinder .....	396
<i>Christine Libor</i> – Österreich: Entwurf einer Urheberrechtsreform .....	396
<i>Christine Libor</i> – USA: Klagen mehrerer Filmstudios gegen VPN-Anbieter .....	397
<i>Christine Libor</i> – Klagen gegen Beschränkungen der Geschäftsaktivitäten von Google .....	397
<i>Christine Libor</i> – Ankündigung eines neuen EU-Medienfreiheitsgesetzes .....	397
12. Jenaer Medienrechtliche Gespräche am 18.11.2021 (online): Ein neues Zeitalter für digitale Dienste – Was ist vom Digital Services Act zu erwarten? .....	397

**Entscheidungen**

Unzulässige Verurteilung eines früheren Politikers wegen behaupteter Hassrede	(EGMR, Ur. v. 22.6.2021 – 5869/17 – Erizia Almandoz gegen Spanien) .....	398
Pflicht zur Werbekennzeichnung bei Instagram – Influencer I	(BGH, Ur. v. 9.9.2021 – I ZR 90/20, ECLI:DE:BGH:2021:090921UIZR90.20.0) .....	403
Erkennbarkeit des kommerziellen Zwecks von Instagram-Beiträgen – Influencer II	(BGH, Ur. v. 9.9.2021 – I ZR 125/20, ECLI:DE:BGH:2021:090921UIZR125.20.0) .....	417
Sendeunternehmen mit umfassenden Nutzungsrechten an Auftragsproduktion als Werknutzer	(BGH, Beschl. v. 17.6.2021 – I ZB 93/20 – Werknutzer) .....	424
Anspruch auf Auskunft über sog. Kennenlerntermine des BND mit Medienvertretern	(BVerwG, Ur. v. 8.7.2021 – 6 A 10.20, ECLI:DE:BVerwG:2021:080721U6A10.20.0) .....	429
Unzulässige Berichterstattung über Schwangerschaft einer Schauspielerin	(KG, Ur. v. 16.9.2021 – 10 U 63/19) .....	434
Identifizierende Berichterstattung über Plagiatsvorwurf	(OLG Frankfurt, Ur. v. 9.9.2021 – 16 U 5/21) .....	437
Keine Verbreiterhaftung für Fragen im Rahmen vorbereitender Recherche	(OLG Frankfurt, Beschl. v. 2.9.2021 – 19 U 86/21) .....	440
Zulässige namentliche Nennung einer Mitarbeiterin in der Onlinebewertung eines Unternehmens	(OLG Hamm, Ur. v. 29.6.2021 – 4 U 189/20) .....	444
Zulässige Namensnennung eines „Wirecard“-Kronzeugen	(OLG München, Ur. v. 1.6.2021 – 18 U 144/21 Pre) .....	450
Unzulässige Ergänzung einer Bildberichterstattung durch Marken- und Preisangaben	(KG, Ur. v. 20.5.2021 – 10 U 25/21) .....	454
Zulässige direkte Ansprache im Rahmen eines brancheninternen Abmahnsachverhalts	(LG Berlin, Ur. v. 10.8.2021 – 15 O 188/21) .....	456



# Hochkonzentriert.

Dieser neue Kommentar bündelt die Querschnittsmaterie IT-Recht in nur einem Band. Die in Kommentarform einzigartige Zusammenstellung bringt ein Mehr an Rechtssicherheit und ersetzt zahlreiche Kommentare zu Einzelgesetzen.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter [otto-schmidt.de](https://otto-schmidt.de)

**Inhalt**

Auskunft über Bestandsdaten zur Anspruchsdurchsetzung wegen rechtswidriger Inhalte	(LG Schweinfurt, Beschl. v. 29.6.2021 – 14 O 782/20).....	461
Unzulässige Ausstrahlung eines Werbeclips mit Prominenten-Double	(LG Köln, Beschl. v. 11.6.2021 – 28 O 218/21).....	463
Grenzen der Äußerungsbefugnis eines Bürgermeisters in einer öffentlichen Gemeinderatssitzung	(VG Freiburg, Ur. v. 25.3.2021 – 4 K 3145/20).....	463
Unzulässige Bandbreitenlimitierung aufgrund Nulltarif-Option	(EuGH, Ur. v. 2.9.2021 – C-34/20, ECLI:EU:C:2021:677 – Telekom [Ls.].....	467
Unzulässige Einschränkung von Tethering aufgrund Nulltarif-Option	(EuGH, Ur. v. 2.9.2021 – 5/20, ECLI:EU:C:2021:676 – Vodafone [Ls.].....	468
Unzulässige Nutzungseinschränkung beim Roaming aufgrund Nulltarif-Option	(EuGH, Ur. v. 2.9.2021 – C-854/19, ECLI:EU:C:2021:675 – Vodafone [Ls.].....	468
Fehlende Dringlichkeit im Verfahren des einstweiligen Rechtsschutzes wegen ehrverletzender Äußerungen	(OLG Brandenburg, Beschl. v. 19.7.2021 – 1 W 23/21, ECLI:DE:OLGBB:2021:0719.1W23.21.2000 [Ls.].....	468



**Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!**

Nutzen Sie Ihre Online-Vorteile und auch die Otto Schmidt Zeitschriften-App! Haben Sie Fragen zu Ihren Zugangsdaten? Haben Sie Ihren alten Zugang noch nicht verlängert? Kundenservice Telefon: 0221/93738-997.

Beratermodul  
Otto Schmidt  
**Datenschutzrecht**

Otto Schmidt online

Moos

Datenschutz-  
Datennutzungs-  
Verträge

Prüf.

DSGVO  
BDSG

Härtig

Datenschutz-  
Grund-  
verordnung

Jetzt 4 Wochen gratis nutzen!

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



*Chefredakteur* Gerhard Hopf

*Redaktion* Robert Fucik, Kurt Kirchbacher, Hans Peter Lehofer

*Evidenzblatt* Christoph Brenn, Richard Hargassner, Helge Hoch, Herbert Painsi,

Eckart Ratz, Martina Weixelbraun-Mohr, Jörg Ziegelbauer

*Anmerkungen* Andreas Konecny, Martin Spitzer



November 2021

21

961 – 1008

### Aktuelles

**Sterbeverfügungsgesetz in Begutachtung** ➔ 961

### Beiträge

## Was ist neu am neuen Gewährleistungsrecht?

Johannes Stabentheiner ➔ 965

**Quo vadis „strafbare Suizidhilfe“? Vom VfGH-Erk zur Neuregelung**

Peter Lewisch ➔ 978

### Evidenzblatt

**Unwirksame Zahlung wegen Insolvenz** Birgit Schneider ➔ 988

**Preisminderung für verbaute Fernsicht** Isabelle Vonkilch ➔ 995

**Korruption durch GA im privaten Bereich** ➔ 1001

ÖJZ aktuell ..... 961

## Beiträge

→ Was ist neu am neuen Gewährleistungsrecht? ..... 965

Die Umsetzung zweier gewährleistungsrechtlicher Richtlinien, die Neustrukturierung des österreichischen Gewährleistungsrechts, ein eigenes Verbrauchergewährleistungsgesetz mit 31 Paragraphen, insgesamt viel Normenmaterial, neue Begriffe und manch verändertes Konzept – das alles steckt im Gewährleistungsrichtlinien-Umsetzungsgesetz (GRUG). Doch was ändert sich der Substanz nach? Inwieweit unterscheidet sich dieses neue Gewährleistungsrecht inhaltlich von der bisherigen Rechtslage? Der Beitrag versucht Antworten auf diese Fragen zu geben.

Von Johannes Stabentheiner

→ Quo vadis „strafbare Suizidhilfe“? Vom VfGH-Erk zur Neuregelung ..... 978

Nach der Aufhebung des Verbots der Suizidbeihilfe ist vor der Neuregelung: Welcher rechtspolitische Spielraum besteht und wie ist er sachgerecht zu nützen? Eine verfassungsrechtliche und strafrechtliche Analyse.

Von Peter Lewisch

## Evidenzblatt

→ Anfechtungsrecht ..... 988

OGH 19. 5. 2021, 17 Ob 6/21 p

137: Unwirksame Zahlung wegen Insolvenz

Mit Anmerkung von Birgit Schneider

→ Arbeitsrecht ..... 990

OGH 27. 5. 2020, 9 ObA 88/20 m

138: Zur Verjährung des Urlaubsanspruchs

→ Bestandrecht ..... 992

OGH 18. 3. 2021, 5 Ob 162/20 i

139: Kein MRG für geerbten Kleingarten

→ Gewährleistungsrecht ..... 995

OGH 20. 4. 2021, 5 Ob 40/21 z

140: Preisminderung für verbaute Fernsicht

Mit Anmerkung von Isabelle Vonkilch

→ Versicherungsvertragsrecht ..... 998

OGH 28. 4. 2021, 7 Ob 52/21 d

141: Haftpflichtversicherung: Mitversicherung des Aufsehers im Betrieb

→ Strafprozessrecht ..... 1000

OGH 14. 7. 2021, 13 Os 33/21 h

142: Willkürliche und erheblich bedenkliche Sachverhaltsklärung

→ Strafrecht ..... 1001

OGH 29. 6. 2021, 14 Os 23/21 w

143: Korruption durch GA im privaten Bereich

## EvBl-Leitsätze

→ Arbeitsrecht ..... 1004

OGH 28. 7. 2021, 9 ObA 72/21 k

153: Anrechnung der Arbeiterdienstzeiten für die Entgeltfortzahlung nach Übernahme in das Angestelltenverhältnis



→ Nachbarrecht ..... 1004  
**OGH 1. 9. 2021, 3 Ob 76/21 d**  
 154: Grundeigentümer und Lokalbetreiber sind auch für das Verhalten der Gäste außerhalb des Lokals verantwortlich

→ Exekutionsrecht ..... 1005  
**OGH 1. 9. 2021, 3 Ob 69/21 z**  
 155: Grundsätzlich keine Aufschiebung der (Unterlassungs-)Ex wegen einer Geldstrafe trotz COVID-19-Pandemie

→ Konsumentenschutzrecht ..... 1006  
**OGH 23. 6. 2021, 6 Ob 80/21 i**  
 156: Verbraucherkredit: Bonitätsprüfung bei solidarisch haftenden Kreditnehmern

→ Versicherungsvertragsrecht ..... 1006  
**OGH 28. 4. 2021, 7 Ob 68/21 g**  
 157: Serienschadenklausel in der Rechtsschutzversicherung

→ Zivilverfahrensrecht ..... 1007  
**OGH 1. 9. 2021, 3 Ob 133/21 m**  
 158: Bestätigender Beschluss auf Abweisung eines Zustellungsantrags ist unanfechtbar

→ Strafprozessrecht ..... 1007  
**OGH 7. 6. 2021, 13 Os 21/21 v**  
 159: Ohne Eignungsprüfung EinvernehmensrechtsRA nötig

**OGH 7. 6. 2021, 13 Os 48/21 i** ..... 1008  
 160: Verletzung der Volksöffentlichkeit dem Angekl nachteilig

## Standards

→ Buchbesprechung ..... 1008

→ Impressum ..... 964



## Die erste Adresse. Seit 1849.

Willkommen in Österreichs größter Fachbuchhandlung für Recht, Steuer und Wirtschaft mit 20.000 lagernden Titeln! Ergänzt wird das Sortiment durch einen modernen Webshop mit 3,3 Millionen Titeln.

**Öffnungszeiten:** Mo – Fr, 10,00 – 18,00 Uhr  
 Kohlmarkt 16, 1010 Wien

shop.manz.at



20 | 2021

66. Jahrgang  
20. Oktober 2021  
S. 733-772  
PVSt 1062



# Die Aktiengesellschaft

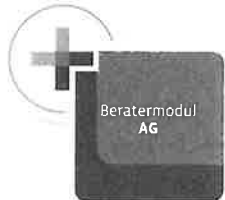
Zeitschrift für deutsches, europäisches  
und internationales Aktien-, Unternehmens-  
und Kapitalmarktrecht

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

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

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

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

**Aufsätze > Christoph H. Seibt** – Temporärer Widerruf von Vorstands-  
bestellungen (§ 84 Abs. 3 AktG) ..... 733

**Tobias Nikoleyzyk / Nadja Crombach** – Praktische Probleme bei  
Ausgestaltung, vertraglicher Umsetzung und nachlaufender  
Überprüfung der Maximalvergütung für Vorstandsmitglieder ..... 744

**Rechtsprechung > Prospekthaftung:** Darstellung von Risiken der Fremdfinanzierung  
und von Verflechtungen bei Schifffonds (BGH, Beschl. v. 18.5.2021 –  
XI ZB 19/18) ..... 753

**Anlegerschutz:** Auslegung der Genussscheinbedingungen  
einer Bank (OLG Düsseldorf, Urte. v. 24.9.2020 – 6 U 137/19) ..... 758

**Konzernrecht:** Aufhebung eines Gewinnabführungsvertrags  
mit einer GmbH, Legitimationswirkung der Gesellschafterliste  
(OLG Jena, Beschl. v. 15.2.2021 – 2 W 53/21) ..... 766

**Spruchverfahren:** Anspruch auf Ergänzung der vorbehaltlos  
angenommenen Abfindung nach einer Verschmelzung  
(OLG München, Urte. v. 12.5.2021 – 7 U 3319/20) ..... 766

**Konzernrecht:** Repräsentantenhaftung und Wissenszurechnung im  
Konzern (Dieselskandal) (OLG München, Beschl. v. 28.5.2021 –  
8 U 6521/20) ..... 769

**Rechts-Report** **Stefan Mutter** – Wurde § 161 AktG unbemerkt verfassungswidrig? ..... R297

**ottoschmidt**

Börsenpflichtblatt  
der Frankfurter  
Wertpapierbörse



86209402120



# Die Aktiengesellschaft

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



## Herausgeber:

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

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

## Ständige Mitarbeiter AG-Report:

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

## Steuer-Journal:

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

## Inhalt

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

### Aufsätze

#### **RA Prof. Dr. Christoph H. Seibt, LL. M. (Yale) – Temporärer Widerruf von Vorstandsbestellungen (§ 84 Abs. 3 AktG)**

Die #stayonboard-Initiative war erfolgreich in ihrem Bestreben, in das laufende Gesetzgebungsverfahren für ein Zweites Führungspositionen-Gesetz (FüPoG II) noch eine aktienrechtliche Neuregelung über die „Auszeit“ für Vorstandsmitglieder aufzunehmen (§ 84 Abs. 3 AktG). Dieser Beitrag analysiert die Neuregelung kritisch, schlägt der Unternehmenspraxis mögliche Varianten für die weiter erforderlichen Begleitvereinbarungen zwischen der Gesellschaft und dem betroffenen Vorstandsmitglied vor und untersucht vor dem Hintergrund der Neuregelung die Frage einer temporären „Auszeit“ auch für Aufsichtsratsmitglieder. .... 733

#### **RA FAHuGR Dr. Tobias Nikoleyczik / RAin Nadja Crombach – Praktische Probleme bei Ausgestaltung, vertraglicher Umsetzung und nachlaufender Überprüfung der Maximalvergütung für Vorstandsmitglieder**

Die Verpflichtung zur Festlegung einer Maximalvergütung für die Mitglieder des Vorstands börsennotierter Gesellschaften im Vergütungssystem für den Vorstand stellt Aufsichtsräte vor neue Herausforderungen. Der Aufsichtsrat benötigt einerseits eine hinreichende Flexibilität hinsichtlich zukünftiger Vergütungsentscheidungen, um im Wettbewerb um geeignete Vorstandskandidaten bestehen zu können. Andererseits muss er den Deutschen Corporate Governance Kodex und die Erwartungen von Stimmrechtsberatern und Aktionären berücksichtigen. Vor diesem Hintergrund beantwortet der Beitrag zahlreiche Fragen im Zusammenhang mit der praktischen Umsetzung der Maximalvergütung. .... 744



Alles wichtige um die **Umwandlungsfälle rund um GmbH/GmbH & Co. KG** und deren steuerrechtlichen Auswirkungen erfahren Sie auf der 4-teiligen Webinar-Reihe.

**Jetzt anmelden unter: [otto-schmidt.de/live/](http://otto-schmidt.de/live/)**

## Inhalt

**Rechtsprechung**

<b>Prospekthaftung:</b> Darstellung von Risiken der Fremdfinanzierung und von Verflechtungen bei Schifffonds	(BGH, Beschl. v. 18.5.2021 – XI ZB 19/18) .....	753
<b>Anlegerschutz:</b> Auslegung der Genussscheinbedingungen einer Bank	(OLG Düsseldorf, Ur t. v. 24.9.2020 – 6 U 137/19) .....	758
<b>Konzernrecht:</b> Aufhebung eines Gewinnabführungsvertrages mit einer GmbH, Legitimationswirkung der Gesellschafterliste	(OLG Jena, Beschl. v. 15.2.2021 – 2 W 53/21 [Ls.] .....	766
<b>Spruchverfahren:</b> Anspruch auf Ergänzung der vorbehaltlos angenommenen Abfindung nach einer Verschmelzung	(OLG München, Ur t. v. 12.5.2021 – 7 U 3319/20) .....	766
<b>Konzernrecht:</b> Repräsentantenhaftung und Wissenszurechnung im Konzern (Dieselskandal)	(OLG München, Beschl. v. 28.5.2021 – 8 U 6521/20) .....	769

**AG Report****Rechts-Report | Finanzmarktaufsicht**

Der Entwurf zum Standard für europäische Green Bonds ( <i>Sandra Reich</i> ) .....	R296
--	------

**Rechts-Report | Vorstand und Aufsichtsrat**

Wurde § 161 AktG unbemerkt verfassungswidrig? ( <i>Stefan Mutter</i> ) .....	R297
--	------

**Kapitalmarkt-Report | Börse**

Welt-Börsenverband veröffentlicht Marktdaten des ersten Halbjahres 2021 ( <i>Marianne Gajo</i> ) .....	R298
Neuer europäischer Terminmarkt Cboe Europe Derivatives gestartet ( <i>Marianne Gajo</i> ) .....	R298
SIX Digital Exchange erhält aufsichtsrechtliche Genehmigung ( <i>Marianne Gajo</i> ) .....	R299
ICE führt Wettervorhersagedaten und -analysen ein ( <i>Marianne Gajo</i> ) .....	R299
Wiener Börse baut Finanzbildungsangebot aus ( <i>Marianne Gajo</i> ) .....	R299
CME und IHS Markit gründen Joint Venture für Nachhandelsservices ( <i>Marianne Gajo</i> ) .....	R299
Nasdaq startet Technologieplattform Nasdaq Data Link ( <i>Marianne Gajo</i> ) .....	R299
Börse Hongkong kooperiert mit Futuresbörse Guangzhou ( <i>Marianne Gajo</i> ) .....	R300

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

Deutsche Kautschukindustrie ( <i>Marion Müller</i> ) .....	R300
Maschinen- und Anlagenbau erwartet Produktionszunahme ( <i>Marion Müller</i> ) .....	R301
Geschäftsklima der deutschen Druck- und Medienbranche ( <i>Marion Müller</i> ) .....	R301
Beliebtheit von Podcasts nimmt zu ( <i>Marion Müller</i> ) .....	R302

**Neuaufgabe****Die Kunst der Balance.**

Mit diesem hochkarätigen Kommentar haben Sie den Jahresabschluss unter Kontrolle. Mit ARUG II, DCGK 2020 und COVID-19-Gesetzgebung.

**Besonderer Mehrwert:** Handelsbilanzrecht, Steuerbilanzrecht und Gesellschaftsrecht in einem Werk.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter [otto-schmidt.de](https://otto-schmidt.de)

Inhalt

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

Fuchs Petrolub SE – Konzernabschluss zum 31.12.2020 (Christoph Schlienkamp).....

Krones AG – Konzernabschluss zum 31.12.2020 (Christoph Schlienkamp).....

**Bibliothek**

Neuerscheinungen (Rafael Harnos).....

Zeitschriftenspiegel (Katharina Melkko).....



**Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!**

Nutzen Sie Ihre **Online-Vorteile** und auch die **Otto Schmidt Zeitschriften-App!** Haben Sie Fragen zu Ihren Zugangsdaten? Haben Sie Ihren alten Zugang noch nicht verlängert? **Kundenservice Telefon: 0221/93738-997.**



# Richtungsweisend.

Der neue Kommentar ist ideal für alle, die mit der Gewerbesteuer und ihren komplizierten Hinzurechnungs- und Kürzungstatbeständen kalkulieren müssen: Unternehmer, Berater oder Kommunalfinanzbeamte. Die Herausgeber aus Beratung, Verwaltung und vom Bundesfinanzhof bürgen für eine Kommentierung von höchster Qualität und Klarheit.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter **otto-schmidt.de**

# Kommunikation & Recht

WU  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS  
D3-Z9F+Beil.

Betriebs-Berater für

● Medien ● Telekommunikation ● Multimedia

11  
K&R

- Editorial: BGH, BFH und BMF in *seltener Eintracht*  
bei umsatzsteuerlicher Behandlung *von Abmahnungen*  
*Prof. Dr. Jens M. Schmittmann*
- 685 Kartellrechtlicher Rechtsschutz gegen unberechtigte  
Verkäuferkonto-Sperren durch Amazon  
*Dr. Sebastian Louven*
- 689 Update IT-Sicherheitsrecht  
*Dr. Florian Deusch und Prof. Dr. Tobias Eggendorfer*
- 696 Die Neuregelung des Urheberrechts – Teil 2  
*Prof. Dr. Michael Stahlschmidt*
- 703 Sperrungen in sozialen Netzwerken: Verfahrensrechtliche  
Vorgaben des BGH  
*Dr. Jonas Kahl und Franziskus Horn*
- 707 Öffentliche Bildschirme – medienrechtlich eingefroren oder  
filmrechtlich von der Rolle gefallen?  
*Prof. Dr. Kai v. Lewinski und Maximilian Gerhold*
- 715 Länderreport USA · *Clemens Kochinke*
- 719 EuGH: Entnahme und Weiterverwendung von Datenbank-Inhalten  
durch Metasuchmaschine
- 729 BGH: Vertragsdokumentengenerator stellt keine  
Rechtsdienstleistung dar
- 736 BGH: Irreführender Hinweis zu Mitgliedschaft in Vorstandsabteilung  
auf Anwalts-Webseite
- 744 KG Berlin: Kein Anspruch auf Klickzahlen  
bei Markenrechtsverletzung durch AdWords-Werbung
- 748 OLG Stuttgart: Datenoffenlegung im Internet infolge eines Hacker-  
angriffs begründet keinen Schadensersatzanspruch
- 755 LG Wiesbaden: Unlautere Werbeaktion durch  
1-Cent-Überweisungen

24. Jahrgang

November 2021

Seiten 685 – 756



## Editorial

### BGH, BFH und BMF in seltener Eintracht bei umsatzsteuerlicher Behandlung von Abmahnungen

Prof. Dr. Jens M. Schmittmann

## Aufsätze

### 685 Kartellrechtlicher Rechtsschutz gegen unberechtigte Verkäuferkonto-Sperren durch Amazon

RA Dr. Sebastian Louven

Der Beitrag gibt eine Übersicht, welche Möglichkeiten auf Amazon aktive gewerbliche Verkäufer haben, um sich gegen unberechtigte Sperren auf der digitalen Plattform gerichtlich zur Wehr zu setzen. Er knüpft dabei an die zunehmende Bedeutung dieser Diskussion sowie erste instanzliche Entscheidungen an.

### 689 Update IT-Sicherheitsrecht

RA Dr. Florian Deusch und Prof. Dr. Tobias Eggendorfer

Die Autoren stellen für das IT-Sicherheitsrecht relevante legislative und judikative Entscheidungen aus dem Zeitraum 2020/2021 vor.

### 696 Die Neuregelung des Urheberrechts – Teil 2

RA Prof. Dr. Michael Stahlschmidt, M.R.F. LL.M., MBA LL.M.

Der vorliegende Teil 2 knüpft an Teil 1 des Beitrags in Heft 10, K&R 2021, 624 ff. an und stellt weitere Regelungen zum nationalen Recht, zum Presseverleger-Leistungsschutzrecht sowie zum Text und Data Mining vor.

### 703 Sperrungen in sozialen Netzwerken: Verfahrensrechtliche Vorgaben des BGH

RA Dr. Jonas Kahl, LL.M. und Franziskus Horn

Unter den Hashtags #facebooksperrt und #twittersperrt wird über teils unrechtmäßige Sperrungen sozialer Netzwerke diskutiert. Die Autoren analysieren die rechtliche Lage und geben praktische Hinweise.

K&R 11/2021

Kommunikation  
Recht



## Rechtsprechung

- 719 Entnahme und Weiterverwendung von Datenbank-Inhalten durch Metasuchmaschine  
**EuGH**, 3. 6. 2021 – C-762/19 – CV-Online ./ Melons SIA

- 723 Politische Partei hat keinen Anspruch auf Freishaltung in sozialem Netzwerk  
**BVerfG**, 20. 9. 2021 – 1 BVQ 100/21

- 723 Voraussetzung für Beitragslöschung und Nutzerkontensperrung in sozialem Netzwerk  
**BGH**, 29. 7. 2021 – III ZR 179/20

- 729 Vertragsdokumentengenerator stellt keine Rechtsdienstleistung dar  
**BGH**, 9. 9. 2021 – I ZR 113/20

- 733 Die Filsbacher: Keine Markenrechtsverletzung durch Bezeichnung auf Website  
**BGH**, 6. 5. 2021 – I ZR 61/20

- 736 Irreführender Hinweis zu Mitgliedschaft in Vorstandsabteilung auf Anwalts-Webseite  
**BGH**, 22. 7. 2021 – I ZR 123/20

- 738 wilhelm.tel: Ungleiche Behandlung von Breitbandkabelunternehmen bei Einspeiseentgelten  
**BGH**, 6. 7. 2021 – KZR 11/18

- 741 Behauptung über Zugehörigkeit zu einer Bewegung zulässig  
**OLG Celle**, 25. 5. 2021 – 5 U 27/21

- 744 Kein Anspruch auf Klickzahlen bei Markenrechtsverletzung durch AdWords-Werbung





## Rechtsprechung

- 719 Entnahme und Weiterverwendung von Datenbank-Inhalten durch Metasuchmaschine  
**EuGH**, 3. 6. 2021 – C-762/19 – CV-Online ./ Melons SIA
- 723 Politische Partei hat keinen Anspruch auf Freischaltung in sozialem Netzwerk  
**BVerfG**, 20. 9. 2021 – 1 BVQ 100/21
- 723 Voraussetzung für Beitragslöschung und Nutzerkontensperrung in sozialem Netzwerk  
**BGH**, 29. 7. 2021 – III ZR 179/20
- 729 Vertragsdokumentengenerator stellt keine Rechtsdienstleistung dar  
**BGH**, 9. 9. 2021 – I ZR 113/20
- 733 Die Filsbacher: Keine Markenrechtsverletzung durch Bezeichnung auf Website  
**BGH**, 6. 5. 2021 – I ZR 61/20
- 736 Irreführender Hinweis zu Mitgliedschaft in Vorstandsabteilung auf Anwalts-Webseite  
**BGH**, 22. 7. 2021 – I ZR 123/20
- 738 wilhelm.tel: Ungleiche Behandlung von Breitbandkabelunternehmen bei Einspeiseentgelten  
**BGH**, 6. 7. 2021 – KZR 11/18
- 741 Behauptung über Zugehörigkeit zu einer Bewegung zulässig  
**OLG Celle**, 25. 5. 2021 – 5 U 27/21
- 744 Kein Anspruch auf Klickzahlen bei Markenrechtsverletzung durch AdWords-Werbung  
**KG Berlin**, 13. 7. 2021 – 5 U 87/19
- 748 Datenoffenlegung im Internet infolge eines Hackerangriffs begründet keinen Schadensersatzanspruch  
**OLG Stuttgart**, 31. 3. 2021 – 9 U 34/21
- 751 Kein Schmerzensgeld wegen Übersendung eines nicht anonymisierten Beschlusses  
**LG Köln**, 3. 8. 2021 – 5 O 84/21
- 751 Sperrung eines Händler-Kontos auf Online-Marktplatz wegen gekaufter Bewertungen  
**LG München I**, 12. 5. 2021 – 37 O 32/21
- 755 Unlautere Werbeaktion durch 1-Cent-Überweisungen  
**LG Wiesbaden**, 1. 6. 2021 – 11 O 47/21
- 756 Unwirksame Klausel zu Vorverkaufsgebühr bei Veranstaltungsabsagen  
**LG München I**, 9. 6. 2021 – 37 O 5667/20
- 756 Berichtigung zu K&R 10/2021



## K&R Aktuell

V Personalien/Veranstaltungen/Neue Bücher · 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.

DE GRUYTER

2021 · BAND 31 · HEFT 11  
ISSN 1439-1589 · e-ISSN 1612-7056

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z184

DEUTSCHE ZEITSCHRIFT FÜR

# WIRTSCHAFTS- UND INSOLVENZRECHT DZWIR

SCHRIFTFÜHRUNG  
*Reschmitzwill Michael Schmidt*

DE  
|  
G

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

## Inhalt

### Aufsätze

Dr. iur. Philipp Böcker

**Aspekte der Kommanditistenhaftung bei Insolvenz der Kommanditgesellschaft — 587**

Uwe Scheibner

**Beratungsverträge mit Aufsichtsratsmitgliedern in Aktiengesellschaften und Genossenschaften.**

Zugleich Besprechung der BGH-Urteile vom 22. 6. 2021 – II ZR 225/20, DZWIR 2021, 619 und vom 29. 6. 2021 – II ZR 75/20, DZWIR 2021, 623 — **599**

### Dokumentation

BMF, Schreiben vom 8. 7. 2021 – III C 2 – S 7104/19/10001:003 (DOK 2021/0761949)

**Umsatzsteuerliche Unternehmereigenschaft von Aufsichtsratsmitgliedern — 601**

### Rechtsprechung

Zivilgerichtsbarkeit

BGH, Urteil vom 21. 1. 2021 – IX ZR 77/20

**Vergütungsanspruch des gemeinsamen Vertreters der Anleihegläubiger — 602**

BGH, Urteil vom 9. 2. 2021 – II ZR 28/20

**Erforderlichkeit der Inanspruchnahme von Kommanditisten — 604**

BGH, Urteil vom 11. 3. 2021 – IX ZR 266/18

**Vertretung im Gläubigerausschuss — 606**

BGH, Beschluss vom 10. 6. 2021 – IX ZB 51/19

Anmerkung Dr. iur. Thorsten Graeber

**Vergütung des vorläufigen Insolvenzverwalters — 610**

BGH, Urteil vom 22. 6. 2021 – II ZR 225/20

(Besprechung Uwe Scheibner, S. 599)

**Anwendungsbereich der §§ 113, 114 AktG — 619**

BGH, Urteil vom 29. 6. 2021 – II ZR 75/20

(Besprechung Uwe Scheibner, S. 599)

**Anwendungsbereich der §§ 113, 114 AktG — 623**

BGH, Urteil vom 13. 7. 2021 – II ZR 84/20

**Fortführungsprognose bei Patronatserklärung und Sammelklage-Inkasso — 626**

BGH, Urteil vom 3. 8. 2021 – II ZR 123/20

**Haftung der Gesellschafter einer mehrstöckigen Kommanditgesellschaft — 636**

### Buchbesprechung

Prof. Dr. iur. Markus Gehrlein

**Pannen / Riedemann / Smid (Hrsg.), Unternehmensstabilisierungs- und -restrukturierungsgesetz (StaRUG) — 641**

### Veranstaltungen — 642

### Nachrichten

EuGH, Ausschluss eines Nulltarifs unvereinbar mit freiem Zugang zum Internet gemäß Roaming-VO

(Urteile vom 2. 9. 2021 – C-854/19, C-5/20 und C-34/20) — **643**

BGH, Vergabe der Konzession für ein Strom- oder Gasnetz

(Urteil vom 9. 3. 2021 – KZR 55/19 – Gasnetz Berlin) — **643**

BGH, Pfändungs- und Überweisungsbeschluss wegen der Zustellungskosten

(Urteil vom 10. 6. 2021 – IX ZR 90/20) — **643**

BGH, Wirkung der Anfechtung eines verbundenen Geschäfts

(Beschluss vom 15. 6. 2021 – XI ZR 568/19) — **643**

BGH, Rechtsnachfolge einer Kapitalgesellschaft in WEG-Verwaltervertrag

(Urteil vom 2. 7. 2021 – V ZR 201/20) — **643**

BGH, Teilungsversteigerung des Grundstücks einer GbR

(Beschluss vom 8. 7. 2021 – V ZB 94/20) — **643**

BGH, Zwangsversteigerung wegen öffentlich-rechtlicher Geldforderung (Beschluss vom 15. 7. 2021 – V ZB 130/19) — **643**

BGH, Geschäftliche Handlungen einer Influencerin

(Urteil vom 9. 9. 2021 – I ZR 90/20 – Influencer I) — **644**

BGH, Bereichsspezifische Marktverhaltensregelungen für Werbung in Telemedien

(Urteil vom 9. 9. 2021 – I ZR 125/20 – Influencer II) — **644**

BGH, Vertragsdokumentengenerator keine Rechtsdienstleistung

(Urteil vom 9. 9. 2021 – I ZR 113/20) — **644**



**Herausgeber:**

Prof. Dr. Johannes Köndgen, Bonn  
Prof. Dr. Matthias Casper, Münster  
Prof. Dr. Lars Klöhn, Berlin  
Prof. Dr. Jens-Hinrich Binder, Tübingen  
Prof. Dr. Thomas Hartmann-Wendels, Köln  
Prof. Dr. Mark Wahrenburg, Frankfurt/M.

**Herausgeberbeirat:**

Prof. Dr. Dres. h. c. Theodor Baums,  
Frankfurt/M.  
Prof. Dr. Wolfgang Bessler, Gießen  
Vors. RiBGH Dr. Jürgen Ellenberger, Karlsruhe  
Prof. Dr. Andreas Engert, Berlin  
Rechtsanwalt Dr. Wolfgang Groß, Frankfurt/M.  
Prof. Dr. Alexander Hellgardt, Regensburg  
Prof. Dr. Christoph Kaserer, München  
Prof. Dr. Thilo Liebig, Frankfurt/M.  
Dr. Thorsten Pöttsch, Frankfurt/M.  
Prof. Dr. Christian Schröder, Halle  
Rechtsanwalt Dr. Gunnar Schuster, Frankfurt/M.  
Prof. Dr. Rolf Sethe, Zürich  
Prof. Dr. Gerald Spindler, Göttingen  
Prof. Dr. Rüdiger Veil, München  
Prof. Dr. Ekkehard Wenger, Würzburg

**Katja Langenbacher/Lorenz**  
Short Selling – On Ethical  
Culture

S. 301

**Hans-Gert Vogel**

AGB-Klauseln zur Änderung von  
Bankverträgen nach der „Postbank-  
Entscheidung“ des BGH

S. 312

**Thomas Kollruss**

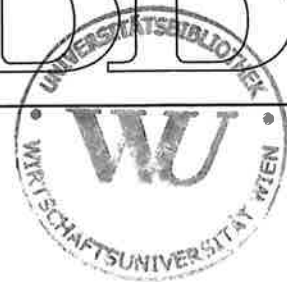
Eigenkapitalgenussrechte an Personen-  
gesellschaften als Alternative zu Streu-  
besitzbeteiligungen an Kapitalgesellschaften

S. 326

**Tobias Hertel**

Integration von Klimarisiken in das  
finanzielle Risikomanagement – eine  
Systematisierung der Herausforderungen

S. 337



---

**Aufsätze**

<i>Katja Langenbacher, Frankfurt/M. Loriana Pelizzon, Frankfurt/M.</i>	Short Selling – On Ethics, Politics, and Culture .....	301
<i>Hans-Gert Vogel, Emden/Leer</i>	AGB-Klauseln zur Änderung von Bankverträgen nach der „Postbank- Entscheidung“ des BGH .....	312
<i>Thomas Koltruss, Frankfurt/M.</i>	Eigenkapitalgenussrechte an Personengesellschaften als Alternative zu Streu- besitzbeteiligungen an Kapitalgesellschaften .....	326
<i>Tobias Hertel, Bochum</i>	Integration von Klimarisiken in das finanzielle Risikomanagement – eine Systematisierung der Herausforderungen .....	337

---

**Rechtsprechung**

Entscheidung im Wortlaut		
BGH 27. 4. 2021 – XI ZR 26/20 +	Unwirksame Klauseln der AGB-Banken bei fingierter Zustimmung des Kunden zu AGB-Änderungen („Postbank“) .....	348
Entscheidungen in Leitsätzen	.....	353

19 | 2021

66. Jahrgang  
5. Oktober 2021  
S. 693-732  
PVSt 1062

AG

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z209



# Die Aktiengesellschaft

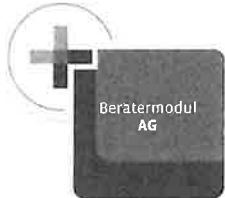
Zeitschrift für deutsches, europäisches  
und internationales Aktien-, Unternehmens-  
und Kapitalmarktrecht

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

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

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

Zwei, die zusammengehören:  
ZEITSCHRIFT



Profitieren Sie von Ihrer  
ONLINE-DATENBANK

**Aufsätze > Wolfgang Groß** – Geschlechter- und Frauenquote für Vorstand und Aufsichtsrat nach dem FöPoG II: Ab wann anzuwenden und ab wann berichtspflichtig? ..... 693

**Tobias Quill / Florian Follert** – Spruchverfahren als Geschäftsmodell: Wenn die „angemessene“ Abfindung negativ ist – Betriebswirtschaftliche Überlegungen zur vollen Kompensation von Berufsantragstellern ..... 696

**Steuer-Journal > Burkhard Binnewies / Anja Schüller** – Umsatzsteuerliche Organschaft: organisatorische Eingliederung ohne Personalunion? ..... 703

**Kommentar > Mirko Sickinger / Martin Thelen** – Wann fängt der Zwang an? – Konturierung des faktischen Bezugszwangs durch die Rechtsprechung (Kommentar zu OLG Hamburg v. 12.2.2021 – 11 AktG 1/20, AG 2021, 568) ..... 705

**Rechtsprechung > Kapitalanleger-Musterverfahren:** Keine Teilaussetzung des Verfahrens hinsichtlich Zulässigkeitsfragen (BGH, Beschl. v. 4.5.2021 – II ZB 30/20) ..... 709

**Squeeze-Out:** Methodenwahl bei Unternehmensbewertung, Ertragsprognose (OLG München, Beschl. v. 9.4.2021 – 31 Wx 2/19, 31 Wx 142/19) ..... 715

**Beschlussmängelrecht:** Genehmigtes Kapital mit Bezugsrechtsausschluss (OLG Nürnberg, Urt. v. 11.8.2021 – 12 U 1149/18) ..... 721

**Rechts-Report** **Christopher Danwerth** – Die virtuelle Hauptversammlung – Dritter Akt! Letzter Akt? ..... R283

ottoschmidt

Börsenpflichtblatt  
der Frankfurter  
Wertpapierbörse



86209402119



# Die Aktiengesellschaft



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

## Herausgeber:

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

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

## Ständige Mitarbeiter AG-Report:

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

## Steuer-Journal:

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

## Inhalt

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

### Aufsätze

**RA Dr. Wolfgang Groß – Geschlechter- und Frauenquote für Vorstand und Aufsichtsrat nach dem FöPoG II – Ab wann anzuwenden und ab wann berichtspflichtig?**

Das FöPoG II enthält u.a. eine Geschlechterquote für Vorstände bestimmter Unternehmen, zusätzliche Anforderungen an die Festlegung von Zielgrößen für Frauen im Aufsichtsrat und Vorstand und in den beiden Führungsebenen unterhalb des Vorstands sowie korrespondierende Berichtspflichten in der Erklärung zur Unternehmensführung. Der Beitrag arbeitet heraus, ab wann die Neuregelungen über die Quote und Zielgrößen anzuwenden sind und ab wann darüber zu berichten ist. .... 693

**Dr. Tobias Quill / Ass.-Prof. Dr. Florian Follert – Spruchverfahren als Geschäftsmodell: Wenn die „angemessene“ Abfindung negativ ist – Betriebswirtschaftliche Überlegungen zur vollen Kompensation von Berufsantragstellern**

Das Spruchverfahren bietet Minderheitsaktionären die einzige Möglichkeit, um ihre Interessen im Falle von Strukturmaßnahmen, wie z.B. dem Squeeze-Out, gegenüber Hauptaktionären vertreten zu können. In der Spruchverfahrenspraxis zeigt sich, dass Berufsantragsteller als eine spezifische Aktionärsgruppe das Verfahren im Rahmen ihres Geschäftsmodells ausnutzen, um Zahlungsströme zu generieren, die nicht hauptsächlich aus der Abfindungszahlung bestehen. Der Beitrag arbeitet heraus, dass die angemessene Abfindung der Berufsantragsteller aus einer betriebswirtschaftlichen Perspektive negativ sein kann. .... 696





Inhalt

Steuer-Journal

**RA FAStR Prof. Dr. Burkhard Binnewies / RAin FAStR Anja Schüller – Umsatzsteuerliche Organschaft: organisatorische Eingliederung ohne Personalunion?** ..... 703

Kommentar

**RA Dr. Mirko Sickinger, LL.M. (Columbia) / RA Dr. Martin Thelen, LL.M. (Columbia) – Wann fängt der Zwang an? – Konturierung des faktischen Bezugszwangs durch die Rechtsprechung** – Kommentar zu OLG Hamburg v. 12.2.2021 – 11 AktG 1/20, AG 2021, 568  
 In einem aktuellen Beschluss steckt das OLG Hamburg das Anwendungsfeld des sog. faktischen Bezugszwangs bei Kapitalerhöhungen mit Bezugsrecht ab. Der Beitrag stellt die wesentlichen Tatbestandselemente dieses Rechtsinstituts vor und beleuchtet die Folgen des Beschlusses für die Praxis. .... 705

Rechtsprechung

**Prospektrecht:** Keine Divergenzvorlage wegen Vorrangs der spezialgesetzlichen Prospekthaftung (BGH, Beschl. v. 27.4.2021 – XI ZB 35/18) ..... 707

**Kapitalanleger-Musterverfahren:** Keine Teilaussetzung des Verfahrens hinsichtlich Zulässigkeitsfragen (BGH, Beschl. v. 4.5.2021 – II ZB 30/20) ..... 709

**Vorstandsrecht:** Sozialversicherungsrechtliche Stellung des Vorstands einer AG (BSG, Urt. v. 15.12.2020 – B 2 U 4/20 R) ..... 711

**Squeeze-Out:** Methodenwahl bei Unternehmensbewertung, Ertragsprognose (OLG München, Beschl. v. 9.4.2021 – 31 Wx 2/19, 31 Wx 142/19) ..... 715

**Beschlussmängelrecht:** Genehmigtes Kapital mit Bezugsrechtsausschluss (OLG Nürnberg, Urt. v. 11.8.2021 – 12 U 1149/18) ..... 721

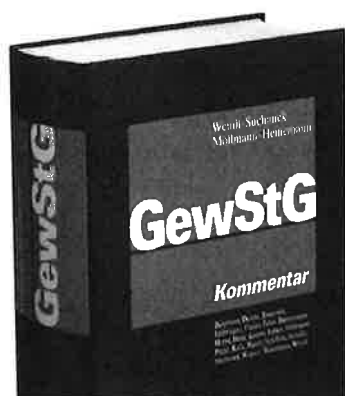
**Anlegerschutz:** Außerordentliche Kündigung von Genussrechten (OLG Zweibrücken, Urt. v. 20.5.2021 – 4 U 34/20) ..... 728

**Schuldverschreibungen:** Auskunftsrecht des gemeinsamen Vertreters nach dem SchVG (LG Frankfurt/M., Beschl. v. 2.3.2021 – 2-14 O 427/20) ..... 730

AG Report

**Rechts-Report | Aus der Rechtsprechung**  
 Bezugsrechtsausschluss beim genehmigten Kapital – Zum Urteil des OLG Nürnberg v. 11.8.2021 – 12 U 1149/18, AG 2021, 721 (Gero Lingen) ..... R280

**Rechts-Report | HV-Praxis**  
 Die virtuelle Hauptversammlung – Dritter Akt! Letzter Akt? (Christopher Danwerth) ..... R283



# Richtungsweisend.

Der neue Kommentar ist ideal für alle, die mit der Gewerbesteuer und ihren komplizierten Hinzurechnungs- und Kürzungstatbeständen kalkulieren müssen: Unternehmer, Berater oder Kommunalfinanzbeamte. Die Herausgeber aus Beratung, Verwaltung und vom Bundesfinanzhof bürgen für eine Kommentierung von höchster Qualität und Klarheit.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter **otto-schmidt.de**

## Inhalt

## Kapitalmarkt-Report | Börse

BaFin verbietet Handelsplattform tradergy.io (Marianne Gajo).....	R284
Schweizer Börse übernimmt Transaktionsregister Regis-TR vollständig (Marianne Gajo).....	R284
Spanischer Terminmarkt lanciert Plattform für Devisenderivate (Marianne Gajo).....	R285
Wiener Börse feiert 250-jähriges Jubiläum (Marianne Gajo).....	R285
Internationale Kennungen für afrikanische KMU (Marianne Gajo).....	R285



## Branchen- und Unternehmens-Report | Branchen-Nachrichten

Digitalisierung im Mittelstand (Marion Müller).....	R285
Die globale Unterhaltungs- & Medienbranche (Marion Müller).....	R286
E-Book-Umsatz gestiegen (Marion Müller).....	R287

## Branchen- und Unternehmens-Report | Jahresabschlüsse

Medios AG – Konzernabschluss zum 31.12.2020 (Christoph Schlienkamp).....	R287
Scout 24 AG – Konzernabschluss zum 31.12.2020 (Christoph Schlienkamp).....	R289

## Bibliothek

Zeitschriftenspiegel (Katharina Melkko).....	R290
--	------

## Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!

Nutzen Sie Ihre **Online-Vorteile** und auch die **Otto Schmidt Zeitschriften-App**! Haben Sie Fragen zu Ihren Zugangsdaten? Haben Sie Ihren alten Zugang noch nicht verlängert? **Kundenservice Telefon: 0221/93738-997.**



Ihr neuer Lotse für die großen Wellen.

**NEU**

Der neue UStG Kommentar, unter Herausgeberschaft von RiBFH Dr. Christoph Wäger, erläutert das gesamte deutsche Umsatzsteuerrecht systematisch, normorientiert und kritisch. **Topaktuell:** Beide Corona-Steuerhilfegesetze und deren praktische Auswirkungen

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter **otto-schmidt.de**

ZEITSCHRIFT FÜR  
BANK- UND BÖ

WU  
D3-Z183

NOVEMBER 2021

69. Jahrgang

Aus dem Inhalt

PRE-MARKETING-REGIME

BEHAVIORAL CORPORATE FINANCE

KRYPTO-ASSETS

SPAR- UND ANLAGEFORMEN

HERAUSGEGEBEN VON DER  
ÖSTERREICHISCHEN BANKWISSENSCHAFTLICHEN GESELLSCHAFT

Linde

Bank  
Verlag

BANKARCHIV



69. JAHRGANG

**INHALTSVERZEICHNIS**

NOVEMBER 2021

<b>Newsline</b>	
<i>Franz Rudorfer</i>	737
<b>Neues in Kürze</b>	
<i>Dominik Damm</i>	751
<b>Börseblick – Evergrande – Notiz am Rande</b>	
<i>Christoph Schultes</i>	753

**ABHANDLUNGEN**

<b>Das neue Pre-Marketing-Regime</b>	
<i>Michael Binder / Georg John</i>	754
<b>Behavioral Corporate Finance – Irrationale Manager bei rationalen Investoren</b>	
<i>Manfred Frühwirth</i>	777
<b>Krypto-Assets im Investmentfondsbereich – Einblick in aktuelle Entwicklungen, Behandlung offener Rechtsfragen sowie Anregung einer Standortstärkung</b>	
<i>Rolf Majcen / Stefan Tomanek / Marlene Wintersberger</i>	787

**BERICHTE UND ANALYSEN**

<b>Trends am Bankensektor – Klassische Sparprodukte kämpfen um verbleibendes Beliebtheitsterrain</b>	
<i>Ursula Swoboda</i>	796
<b>Was ist eigentlich ... Markenpolitik?</b>	
<i>Ewald Judt / Claudia Klausegger</i>	798

**RECHTSPRECHUNG DES OGH**

2780. Zur Bonitätsprüfung bei Solidarschuldnern. OGH 23. 6. 2021, 6 Ob 80/21i (mit Anm von <i>St. Foglar-Deinhardstein</i> )	800
2781. Zur Haftung des Abschlussprüfers wegen Verstoßes gegen die Redepflicht (§ 273 UGB). OGH 18. 2. 2021, 6 Ob 207/20i	804
2782. Zur zulässigen Speicherdauer in Bonitätsdatenbanken. OGH 23. 6. 2021, 6 Ob 87/21v	810
2783. Zum Zahlungsplan bei betrügerischer Krida. OGH 25. 6. 2021, 8 Ob 65/21y	814
2784. Zur (Teil-)Nichtigkeit anonymer Schließfachverträge. OGH 23. 2. 2021, 8 Ob 104/20g	817

**ERKENNTNISSE DES EUGH**

106. Eine Klausel in einem aleatorischen Dauerschuldverhältnis ist nach der Klausel-RL als missbräuchlich anzusehen, wenn diese im Laufe der Erfüllung des Vertrages ein erhebliches und ungerechtfertigtes Missverhältnis der vertraglichen Rechte und Pflichten der Vertragspartner verursachen kann. Dies auch, wenn dieses Missverhältnis nur unter bestimmten Umständen eintreten oder die Klausel unter anderen Umständen sogar dem Verbraucher zugutekommen könnte. EuGH (1. Kammer) 27. 1. 2021, C-229/19 und C-289/19, <i>Dexia Nederland / XXX und Z</i>	819
---	-----

BANKARCHEIV

In diesem Heft inserieren: Bank Verlag Wien, S. 776; Volksbank Wien AG, U 3; Linde Verlag, S. 775; OeKB, U 2.

Die Inhalte des Österreichischen BankArchivs sind in folgenden Fachdatenbanken verfügbar:  
LexisNexis® Online – [www.lexisnexis.at](http://www.lexisnexis.at) (Beiträge und Rsp als Volltext ab 1990);  
Lindeonline – [www.lindeonline.at](http://www.lindeonline.at) (Beiträge und Rsp als Volltext ab 2009);  
RDB Rechtsdatenbank – [www.rdb.at](http://www.rdb.at) (Beiträge und Rsp als Volltext ab 2003);  
RIDA Rechts-Index-Datenbank – [www.rida.at](http://www.rida.at) (Beiträge und Rsp als Volltext ab 2003).  
VERLAG ÖSTERREICH elibrary <https://elibrary.verlagosterreich.at> (Beiträge und Rsp im Volltext ab 2016)

## IMPRESSUM

Das Bank-Archiv ist eine unabhängige Fachzeitschrift für das gesamte Geld-, Bank- und Börsenwesen mit dem Ziel der Veröffentlichung einschlägiger Informationen für Wissenschaft und Praxis. Es wurde 1953 von o. Univ.-Prof. Dr. h.c. Dr. *Hans Krasensky* als Österreichisches Bank-Archiv begründet und wird seit 1988 als Bank-Archiv geführt (Zitierweise ÖBA). Für den Inhalt der einzelnen Beiträge tragen ausschließlich die Autoren die wissenschaftliche Verantwortung. Das Bank-Archiv veröffentlicht ausschließlich Originalmanuskripte, Manuskripte sind an die Redaktion, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien, zu senden. Die Autoren verpflichten sich mit der Einsendung der Manuskripte, diese bis zur Entscheidung über die Annahme nicht anderweitig zur Veröffentlichung anzubieten. Für unaufgefordert eingereichte Manuskripte wird keine Gewähr übernommen. Für die Manuskriptrichtlinien siehe <http://www.bwg.at> > Bank Verlag > ÖBA > Autoren-Richtlinien – Als Abhandlungen gekennzeichnete Beiträge unterliegen ausnahmslos dem international üblichen Double-Blind-Review-Verfahren.

**Eigentümer und Herausgeber:** Österreichische Bankwissenschaftliche Gesellschaft, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien, Tel.: +43 1 533 50 50, Fax: +43 1 533 50 50 33, e-mail: [office@bwg.at](mailto:office@bwg.at) – Schriftleitung: Dr. *Markus Bunk* – Herausgeber: Univ.-Prof. Dr. *Peter Bydliński*; Univ.-Prof. Dr. *Markus Dellinger*; Univ.-Prof. Dr. *Susanne Kalsz*; RA Dr. *Markus Kellner*; Prof. (FH) Mag. *Otto Lucius*; ao, Univ.-Prof. Dr. *Roland Mestel*; RA Priv.-Doz. MMag. Dr. *Martin Oppitz*; Univ.-Prof. Dr. *Stephan Paul*; Univ.-Prof. Dr. *Stefan Pichler*; RA Univ.-Prof. Dr. *Christian Rabl*; Univ.-Prof. Dr. *Alexander Schopper*; Univ.-Prof. Dr. *Martin Spitzer*; Univ.-Prof. Dr. *Peter Steiner*; Univ.-Prof. Dr. *Karl Stöger* – Herausgeberbeirat: Univ.-Prof. Dr. *Matthias Bank*, CFA; Hofrätin des OGH Hon.-Prof. Dr. *Wilma Dehm*; Prof. Dr. *Andreas Dombret*; Präsidentin des OGH i.R. Hon.-Prof. Dr. *Irmgard Griss*; Dir. Univ.-Prof. Dr. *Andreas Grünbichler*; Univ.-Prof. Dr. *Michael Hanke*; Prof. (FH) Dr. *Armin Kammel*, LL.M. (London), MBA (CLU); Hon.-Prof. Dir. Dr. *Bernhard Koch*; o. Univ.-Prof. i.R. Dr. Dr. h.c. *Helmut Koziol*; Univ.-Prof. Dr. *Brigitta Lurger*.

**Verleger:** (Offenlegung gem. § 25 Abs 1 bis 3 Mediengesetz) LINDE VERLAG Ges.m.b.H., Scheydgasse 24, A 1210 Wien, Tel.: +43 1 24 630 Serie. Gesellschafter: Frau *Anna Jentsch* (35%) und Herr *Benjamin Jentsch* (65%). Geschäftsführer: Mag. *Klaus Kornherr* / Bank Verlag Wien, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien, Unternehmensgegenstand: Verlag wissenschaftlicher Bücher und Zeitschriften, insb. der Zeitschrift BankArchiv, der Bankwissenschaftlichen Schriftenreihe und der Diskussionsreihe Bank & Börse. Der Bank Verlag Wien ist eine Abteilung der Österreichischen Bankwissenschaftlichen Gesellschaft, gemeinnütziger Verein, Geschäftsführer: Dr. *Markus Bunk*, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien, Tel.: +43 1 533 50 50 – Herstellung: Satz: Dipl.-HTL-Ing. *Franz König*, BEd, Niederreiterberggasse 13/2/1, A 1230 Wien, Tel.: 0664/735 88 450; Druck: novographic Druck GmbH., Walter-Jurmann-Gasse 9, A 1230 Wien, Tel.: 01/888 26 73.

**Bestellinformation:** ISSN 1015-1516. Erscheinungsweise: monatlich. Bestellungen nehmen jede Buchhandlung oder der Linde Verlag entgegen. Jahresabonnement 2021: € 295 inkl. Mehrwertsteuer zzgl. Versandkosten. Unterbleibt die Abbestellung, so läuft das Abonnement automatisch zu den jeweils gültigen Konditionen auf ein Jahr weiter. Abbestellungen sind nur zum Ende eines Jahrganges möglich und müssen bis jeweils spätestens 30. November schriftlich erfolgen. Der Bezugspreis ist im Voraus zahlbar. Anzeigenaufträge werden vom Linde Verlag, Fr. *Hladik*, Tel.: +43 1 24 630-19, E-Mail: [gabriele.hladik@lindeverlag.at](mailto:gabriele.hladik@lindeverlag.at), entgegengenommen.

**Digital Object Identifier (DOI):** Seit Heft 11/2020 sind alle Beiträge im ÖBA zusätzlich mit einer DOI (z.B. <https://doi.org/10.47782/oeba20212101000101>) versehen. Ein Digital Object Identifier (DOI; deutsch Digitaler Objektbezeichner) ist ein eindeutiger und dauerhafter digitaler Identifikator, der vor allem für Online-Artikel wissenschaftlicher Fachzeitschriften verwendet wird. Mit einem DOI erleichtert man die Zitierbarkeit und Auffindbarkeit der digitalen Version eines Werkes. Ein DOI wird für jedes Dokument nur einmal festgelegt und bleibt (ähnlich wie eine ISBN) dauerhaft mit ihm verbunden. Das stellt sicher, dass ein Link über viele Jahre hinweg gültig bleibt, selbst wenn das digitale Dokument in späteren Jahren von einer anderen Plattform angeboten wird. Bitte berücksichtigen Sie bei der Recherche über DOI, dass es zwischen der Veröffentlichung des neuesten Hefts und der digitalen Zugriffsmöglichkeit einen technisch bedingten Zeitverzug von mehreren Tagen geben kann.

**Urheberrechte:** Die in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Alle Rechte, insbesondere das der Übersetzung in fremde Sprachen, vorbehalten. Der Rechtsschutz gilt auch gegenüber Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlages in irgendeiner Form – durch Photokopie, Mikrofilm oder andere Verfahren – reproduziert oder in eine von Maschinen, insbesondere von Datenverarbeitungsanlagen verwendbare Sprache übertragen werden. Auch die Rechte der Wiedergabe insbesondere durch Vortrag, Funk- und Fernsehsendungen, im Magnettonverfahren oder auf elektronischem, digitalem oder ähnlichem Wege bleiben vorbehalten.

Für den Fall der Annahme und Veröffentlichung des eingereichten Manuskriptes geht das zeitlich und räumlich unbeschränkte, ausschließliche Werknutzungsrecht für alle Sprachen vom Autor/von den Autoren an den Verlag über. Dies gilt insbesondere für das Recht auf Vervielfältigung in allen technischen Verfahren, der Verbreitung, öffentlichen Wiedergabe und Verwertung in jedweder, auch elektronischer Form. Letztere schließt insbesondere das Recht der Speicherung in Datenbanken, der Vervielfältigung auf Speichermedien aller Art, der Ausgabe aus Datenbanken in allen Formen einschließlich der Sendung sowie der Verbreitung von Vervielfältigungsstücken an die Benutzer von Datenbanken ein. Die Einreichung des Manuskriptes gilt als diesbezügliche Erklärung des Einverständnisses zur Einräumung sämtlicher Rechte durch den Autor/die Autoren. Bei Beiträgen von Arbeitsgruppen wird vorausgesetzt, dass die Publikation von allen beteiligten Autoren genehmigt wurde und dass alle mit der Einräumung sämtlicher Rechte an den Verlag einverstanden sind.

Mit dem für Artikel und druckfertige Entscheidungen an den/die Verfasser zu vom Eigentümer und Herausgeber festgesetzten Sätzen geleisteten Honorar ist die Übertragung sämtlicher Rechte abgegolten. Zugleich erlischt damit die Ausschließlichkeit des eingeräumten Verlagsrechts nicht mit Ablauf des dem Jahr des Erscheinens des Beitrags folgenden Kalenderjahres. Dieser Zeitraum gilt keinesfalls für die Verwertung durch Datenbanken.

Es wird darauf verwiesen, dass alle Angaben in dieser Zeitschrift trotz sorgfältiger Bearbeitung ohne Gewähr erfolgen und eine Haftung des Verlages, des Herausgebers oder der Autoren ausgeschlossen ist. Die Wiedergabe von Gebrauchsnamen, Handelsnamen, Warenbezeichnungen usw. in dieser Zeitschrift berechtigt auch ohne besondere Kennzeichnung nicht zu der Annahme, dass solche Namen im Sinne der Waren- und Markenschutz-Gesetzgebung als frei zu betrachten wären und daher von jedermann benützt werden dürfen.

Es wird weiterhin auf die AGB für Zeitschriftenautoren des Linde Verlags verwiesen ([www.lindeverlag.at/agb](http://www.lindeverlag.at/agb)): Die Autorin bzw. der Autor räumt dem Linde Verlag für die Dauer des Vertrages alle durch die Verwertungsgesellschaft Literar Mechana wahrgenommenen Rechte und gesetzlichen Vergütungs- und Beteiligungsansprüche nach deren Satzung, Wahrnehmungsvertrag und Verteilungsplan zur gemeinsamen Einbringung ein. Der Autor ist damit einverstanden, dass der Linde Verlag den ihm nach den jeweils geltenden Verteilungsplänen der Verwertungsgesellschaft Literar Mechana zustehenden Verlagsanteil direkt ausbezahlt erhält, wobei sich der Autor verpflichtet, der Literar Mechana gegenüber die Rechteinräumung an den Linde Verlag bei der Werkmeldung zu bestätigen. Der Anteil des Autors bleibt davon unberührt. Für die Auszahlung und Abrechnung der durch die Verwertungsgesellschaften wahrgenommenen Rechte und gesetzlichen Vergütungs- und Beteiligungsansprüche gelten deren Verteilungsbestimmungen.

Das ÖBA richtet sich an Leser beiderlei Geschlechts. Der einfacheren Lesbarkeit halber wird die männliche Form verwendet.

**Herausgeber:**

Prof. Dr. Wolfgang Lüke, Leipzig  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Hanns Prütting,  
Köln  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt,  
Hamburg

**Gründungsherausgeber:**

RA Dr. Bruno M. Kübler,  
Köln/Dresden

SanInsFoG: Hier alle  
ZIP-Beiträge und  
mehr online lesen!



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

**Frauke Wedemann**

Der Sitz von Gesellschaften im Europäischen  
Zuständigkeitsrecht – eine Klärung im Lichte  
von Cum-Ex- und anderen Streitigkeiten S. 2257

**Georg D. Falk**

Zur Unzulässigkeit einer richtlinienkonformen  
Rechtsfortbildung contra legem am Beispiel  
des § 651r BGB S. 2261

**Alexander Stöhr**

Die Auswirkungen des FöPoG II auf das  
GmbHG: Eine kritische Bestandsaufnahme S. 2267

**BGH, 5. 10. 2021**

Fassung des Verschmelzungsbeschlusses  
einer Genossenschaft in virtueller Versammlung S. 2276

**BAG, 23. 3. 2021**

Zum Mitbestimmungsrecht des Betriebsrats  
bei technischen Überwachungseinrichtungen S. 2299

**OLG Karlsruhe, 12. 10. 2021**

Bereitstellungsprovision in AGB als Preis-  
abrede nicht kontrollfähig S. 2272

**OLG Schleswig, 11. 8. 2021**

Gutglaubensschutz nach § 82 InsO zu Gunsten  
eines ausländischen E-Geld-Instituts S. 2290



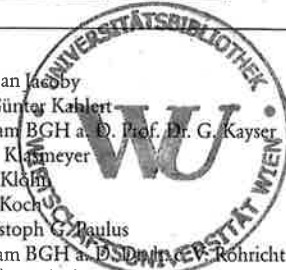
42. Jahrgang  
Heft 44  
5. November 2021

Herausgeber:  
Prof. Dr. Wolfgang Lüke  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Hanns Prütting  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt

Gründungsberater:  
RA Dr. Bruno M. Kübler

Herausgeberbeirat:  
Prof. Dr. Holger Altmeppen  
Prof. Dr. Christian Armbrüster  
Vors. Richter am BGH a. D. Prof. Dr. A. Bergmann  
Prof. Dr. Georg Bitter  
Prof. Dr. Moritz Brinkmann  
Prof. Dr. Ulrich Ehrlicke  
Prof. Dr. Horst Eidenmüller  
Prof. Dr. Dr. h. c. Holger Fleischer  
RA Dr. Burkard Göpfert  
Vors. Richter am BGH a. D. Prof. Dr. W. Goette  
MinDir. Marie Luise Graf-Schlicker  
Prof. Dr. Mathias Habersack  
Prof. Dr. Dr. h. c. Wolfram Henckel  
Prof. Dr. Carsten Herresthal

Prof. Dr. Florian Jacoby  
RA/StB Dr. Günter Kahlert  
Vors. Richter am BGH a. D. Prof. Dr. G. Kayser  
RA Dr. Bernd Klammeyer  
Prof. Dr. Lars Klamm  
Prof. Dr. Jens Koch  
Prof. Dr. Christoph G. Paulus  
Vors. Richter am BGH a. D. Prof. Dr. P. Rohricht  
Prof. Dr. Carsten Schäfer  
Prof. Dr. Christoph Thole  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Peter Ulmer  
Prof. Dr. Dirk A. Verse  
RA Prof. Dr. Friedrich Graf von Westphalen



## Inhaltsverzeichnis

### ZIP-Aktuell

BGH zum Verbraucher-Widerruf bei Lieferung und Montage eines Treppenlifts .....	A 85	Nr. 285
BGH: Kein dauerhaftes Nutzungsverbot durch Mehrheit der Wohnungseigentümer .....	A 85	Nr. 286
BGH zur Vergütung des vorläufigen Insolvenzverwalters .....	A 85	Nr. 287
BAG: Anspruch der Gewerkschaft auf Durchführung eines Haustarifvertrags .....	A 86	Nr. 288
BFH zur Zinshöhe für Konzerndarlehen .....	A 86	Nr. 289
LAG Düsseldorf: Massenentlassung in Form krankheitsbedingter Kündigungen .....	A 86	Nr. 290
LG München I: Kein Schadensersatz für Aktionäre wegen Schädigung der AG .....	A 86	Nr. 291
Personalia .....	A 86	Nr. 292

### Aufsätze

<i>Frauke Wedemann, Münster</i>	Der Sitz von Gesellschaften im Europäischen Zuständigkeitsrecht – eine Klärung im Lichte von Cum-Ex- und anderen Streitigkeiten .....	2257
<i>Georg D. Falk, Frankfurt/M.</i>	Zur Unzulässigkeit einer richtlinienkonformen Rechtsfortbildung contra legem am Beispiel des § 651r BGB .....	2261
<i>Alexander Stöhr, Leipzig</i>	Die Auswirkungen des FöPoG II auf das GmbHG: Eine kritische Bestandsaufnahme .....	2267



### Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!

Nutzen Sie Ihre Online-Vorteile und auch die Otto Schmidt Zeitschriften-App! Haben Sie Fragen zu Ihren Zugangsdaten? Haben Sie Ihren alten Zugang noch nicht verlängert? **Kundenservice Telefon: 0221/93738-997.**

**SanInsFoG:** Mit dem QR-Code auf dem Heft-Cover gelangen Sie direkt zur Beitragssammlung.

## Rechtsprechung

---

### Bank- und Kreditsicherungsrecht

- OLG 12. 10. 2021 – 17 U 545/20 **Bereitstellungsprovision in AGB als Preisabrede nicht kontrollfähig** ... 2272  
Karlsruhe

### Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

- BGH 5. 10. 2021 – II ZB 7/21 **Fassung des Verschmelzungsbeschlusses einer Genossenschaft in virtueller Versammlung** ..... 2276
- OLG 18. 3. 2021 – I-28 U 279/19 **Einbeziehung eines Gesellschafter-Geschäftsführers in Schutzbereich eines Anwaltsvertrags** ..... 2279  
Hamm

### Vertrags- und Haftungsrecht

- BGH 9. 9. 2021 – I ZR 113/20 **Kein Verstoß gegen RDG durch digitalen Rechtsdokumentengenerator („Vertragsdokumentengenerator“)** ..... 2285
- BGH 21. 7. 2021 – VIII ZR 118/20 **Zur Gewährleistung des Verkäufers beim Verbrauchsgüterkauf für mangelhaftes Kfz durch Ersatzlieferung des Nachfolgemodells (LS)** ..... 2289

### Insolvenz- und Sanierungsrecht

- BFH 30. 6. 2021 – I B 43/20 **Unterbrechung eines AdV-Verfahrens wegen Insolvenzeröffnung über das Vermögen des Antragstellers** ..... 2289
- OLG 11. 8. 2021 – 9 U 14/21 **Gutgläubenschutz nach § 82 InsO zu Gunsten eines ausländischen E-Geld-Instituts** ..... 2290  
Schleswig
- FG 29. 6. 2021 – 4 K 1032/21 **Zum Dokumentationserfordernis bei finanzbehördlichem Insolvenzantrag (LS)** ..... 2298  
Neustadt a. d. Weinstraße

### Arbeits- und Sozialrecht

- BAG 23. 3. 2021 – 1 ABR 31/19 + **Zum Mitbestimmungsrecht des Betriebsrats bei technischen Überwachungseinrichtungen** ..... 2299

### Verfahrens- und Vollstreckungsrecht

- BGH 5. 8. 2021 – III ZB 46/20 **Zu den inhaltlichen Anforderungen an Berufungsbegründung (hier: nach Klageabweisung in sog. Dieselfall)** ..... 2307



# Zeitschrift für Wettbewerbsrecht

Journal of Competition Law

## Herausgeber:

Prof. Dr. Carsten Becker, Direktor beim  
Bundeskartellamt, Bonn

Prof. Dr. Dr. h. c. Joachim Bornkamm,  
Freiburg i. Br.

Prof. Dr. Eckart Bueren, Göttingen

Prof. Dr. Meinrad Dreher, Mainz

Prof. Dr. Andreas Fuchs, Osnabrück

RA Dr. Florian C. Haus, Bonn

RA Dr. Frank Montag, Brüssel

RAin Dr. Romina Polley, Köln

RA Prof. Dr. Christoph Stadler,  
Düsseldorf

Dr. Kurt Stockmann, Vizepräsident  
des Bundeskartellamts a. D., Berlin

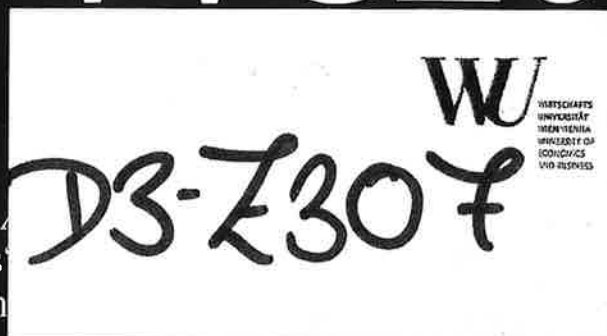
Prof. Dr. Stefan Thomas, Tübingen

Richter am Bundesgerichtshof

Dr. Jan Tolkmitt, Karlsruhe

# ZWeR

*Katharina*  
„Gap cases“  
Fusionskon



## *Anna Isabel Bernhöft*

Die europäische Richtlinie gegen  
unfaire Handelspraktiken und ihre  
Umsetzung ins deutsche Recht

317

## *Gunar Kallfaß*

Paradigmenwechsel im  
Kartellbußgeldverfahren?

336

## *Patrick Zurth*

Die kartellrechtliche Bändigung  
von Preisalgorithmen

361

## *Wolfgang Kirchhoff*

Private Enforcement im Beihilferecht

393

With abstracts in English

**RWS** RWS Verlag  
Kommunikationsforum

19. Jahrgang/9. September 2021/Seiten 273–400

# 3



*Herausgeber:*

Prof. Dr. Carsten Becker, Direktor beim BKartA, Bonn  
Prof. Dr. Dr. h. c. Joachim Bornkamm, Freiburg i. Br.  
Prof. Dr. Eckart Bueren, Göttingen  
Prof. Dr. Meinrad Dreher, Mainz  
Prof. Dr. Andreas Fuchs, Osnabrück  
RA Dr. Florian C. Haus, Bonn

RA Dr. Frank Montag, Brüssel  
RAin Dr. Romina Polley, Köln  
RA Prof. Dr. Christoph Stadler, Düsseldorf  
Dr. Kurt Stockmann, Vizepräsident des BKartA a. D., Berlin  
Prof. Dr. Stefan Thomas, Tübingen  
Richter am BGH Dr. Jan Tolkmitt, Karlsruhe

*Aus dem aktiven Herausgeberkreis ausgeschiedene, ehemalige Herausgeber:*

Prof. Dr. Günter Hirsch (Gründungsherausgeber); Prof. em. Dr. Dr. h. c. Ulrich Immenga (Gründungsherausgeber); Richter am BGH Dr. Hermann Deichfuß

*Herausgeberbeirat:*

Prof. Dr. Josef Drexl, München  
Prof. Dr. David J. Gerber, Chicago  
Prof. Dr. Roman Inderst, Frankfurt/M.  
Wolfgang Jaeger, Düsseldorf  
Prof. Dr. Ohseung Kwon, Seoul

Dr. Bernd Langeheine, Köln/Brüssel  
Prof. Dr. Iwakazu Takahashi, Tokio  
Prof. Dr. Xiaoye Wang, Beijing  
Prof. Dr. Roger Zäch, Zürich

## Inhaltsverzeichnis

### Aufsätze

<i>Katharina Apel/Romina Polley</i>	„Gap cases“ in der formellen Fusionskontrolle der FKVO? ...	273
<i>Anna Isabel Bernhöft</i>	Die europäische Richtlinie gegen unfaire Handelspraktiken und ihre Umsetzung ins deutsche Recht .....	317
<i>Gunnar Kallfaß</i>	Paradigmenwechsel im Kartellbußgeldverfahren? .....	336
<i>Patrick Zurth</i>	Die kartellrechtliche Bändigung von Preisalgorithmen .....	361
<i>Wolfgang Kirchhoff</i>	Private Enforcement im Beihilferecht .....	393

# GRUR

Gewerblicher Rechtsschutz und  
Rechtsprechungs-Report



WU  
D3-Z146

Zeitschrift  
der Deutschen  
Vereinigung für  
gewerblichen  
Rechtsschutz  
und Urheberrecht

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

- 465** OLG Düsseldorf  
**Einstweilige Verfügung bei ausstehender Begründung der Rechtsbestandsentscheidung – Cinacalcet III**
- 472** OLG Zweibrücken  
**Urheberrechtlich geschützte Werke im bauplanungsrechtlichen Verfahren – Kastellaun**
- 474** OLG Hamburg  
**Keine Erstbegehungsgefahr durch Zeichenanmeldung für weitere Konzerngesellschaften – HALO**
- 479** OLG Frankfurt a. M.  
**Verkehrspflichten des Intermediärs beim Vertrieb von produktsicherheitsrechtlich bedenklichen Schutzausrüstungen – Schwimmscheiben**
- 489** OLG Hamm  
**Bewertung einer ökologisch motivierten Kennzeichnungsvorschrift als Marktverhaltensregel – Mülltonnensymbol**
- 500** OLG München  
**Vorspiegeln eines nach objektiven Kriterien durchgeführten Tests über Qualität einer Reiseveranstaltung – Von uns für Sie geprüft!**
- 502** OLG Frankfurt a. M.  
**Fachkreiswerbung für Psoriasis-Präparat mit werten der Anpreisung – langzeitglückliche Patienten**
- 507** KG  
**Deklarationspflicht des Spermidgehalts eines Nahrungsergänzungsmittels – Spermidgehalt**

## 11/2021

Seiten 465 bis 512 · 21. Jahrgang · November 2021  
München · Frankfurt am Main

# Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht Rechtsprechungs-Report

# GRURRR

Zeitschrift der Deutschen Vereinigung für gewerblichen Rechtsschutz und Urheberrecht

Herausgegeben von Joachim Bornkamm und  
Ansgar Ohly  
in Gemeinschaft mit Josef Drexl und Reto Hilty

**11/2021**

Seiten 465–512  
21. Jahrgang – November 2021



## INHALT

### RECHTSPRECHUNG

- PATENTRECHT 465** OLG Düsseldorf 9.7.2021 – 2 U 4/21  
Einstweilige Verfügung bei ausstehender Begründung der Rechtsbestands-  
entscheidung – **Cinacalcet III**
- URHEBERRECHT 472** OLG Zweibrücken 30.6.2021 – 4 U 37/18  
Urheberrechtlich geschützte Werke im bauplanungsrechtlichen Verfahren  
– **Kastellaun**
- MARKENRECHT 474** OLG Hamburg 21.5.2021 – 5 W 11/21  
Keine Erstbegehungsgefahr durch Zeichenanmeldung für weitere Konzern-  
gesellschaften – **HALO**
- 477** OLG Frankfurt a. M. 12.4.2021 – 6 W 24/21  
Nachforschungspflicht zur Erfüllung einer Auskunftspflicht  
– **Salami und Oliven**
- WETTBEWERBSRECHT 479** OLG Frankfurt a. M. 24.6.2021 – 6 U 244/19  
Verkehrspflichten des Intermediärs beim Vertrieb von produktsicherheits-  
rechtlich bedenklichen Schutzausrüstungen – **Schwimmscheiben**
- 483** OLG Oldenburg 30.4.2021 – 6 U 263/20  
Irreführende Werbung mit fachärztlicher Qualifikation  
– **Zahnarzt für Kieferorthopädie**
- 486** OLG Hamburg 3.2.2021 – 3 U 168/19  
Verkehrsauffassung bei Bewerbung eines juristischen Dienstleistungs-  
angebots mit Ortsangabe – **Schuldnerberatung Köln**
- 489** OLG Hamm 20.7.2021 – 4 U 72/20  
Bewertung einer ökologisch motivierten Kennzeichnungsvorschrift als  
Marktverhaltensregel – **Mülltonnensymbol**
- 494** KG 12.5.2021 – 5 W 58/21  
Rechtsverfolgung von Verstößen gegen RDG bei Einziehung von Schadens-  
ersatzforderungen nach Urheberrechtsverletzungen – **Copyright-Inkasso**
- 498** OLG Frankfurt a. M. 1.4.2021 – 6 U 137/20  
Werbung eines Berufsverbandes mit Spitzenstellungsbehauptung  
– **Syndicus-Vereinigung**
- 500** OLG München 11.3.2021 – 6 U 6125/20  
Vorspiegeln eines nach objektiven Kriterien durchgeführten Tests über  
Qualität einer Reiseveranstaltung – **Von uns für Sie geprüft!**

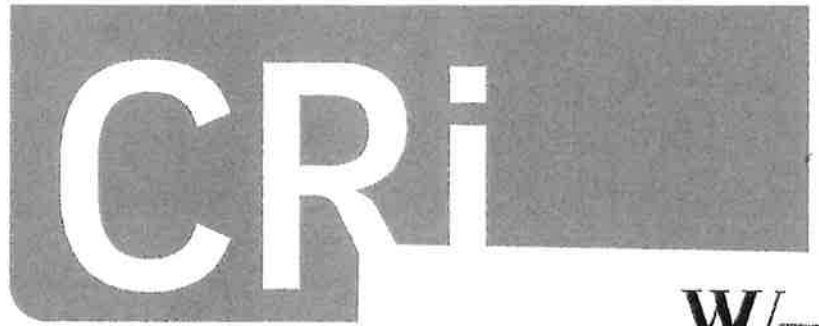
- HEILMITTELWERBERECHT **502** OLG Frankfurt a. M. 7.6.2021 – 6 W 39/21  
Fachkreiswerbung für Psoriasis-Präparat mit wertender Anpreisung  
– **langzeitglückliche Patienten**
- 503** OLG Frankfurt a. M. 13.7.2021 – 6 W 43/21  
Fachinformation keine ausreichende Fundstellenangabe bei Werbung mit  
Studien – **Influenza-Impfstoff**
- LEBENSMITTELRECHT **506** OLG Frankfurt a. M. 2.3.2021 – 6 W 15/21  
Sojabohnenextrakt mit Spermidin Gehalt von 0,2 % kein neuartiges Lebens-  
mittel nach Novel-Food-VO – **Sojabohnenextrakt**
- 507** KG 27.1.2021 – 5 W 18/21  
Deklarationspflicht des Spermidin Gehalts eines Nahrungsergänzungsmittels  
– **Spermidin Gehalt**
- BÜRGERLICHES RECHT **509** BGH 29.6.2021 – XI ZR 46/20  
Anforderungen an Angabe und Hervorhebung des Zinssatzes für Über-  
ziehungskredite – **Zinssatzobergrenze**
- LEITSÄTZE **512** OLG Hamm 10.9.2020 – 4 U 4/20  
Provozierte Markenrechtsverletzung und anschließende Behinderung von  
Mitbewerbern beim Amazon-Vertrieb – **Infringement-Meldungen**
- 512** OLG Brandenburg 6.7.2021 – 6 W 36/21  
Informationspflichten über den Zeitraum einer Rabattaktion für Tabakwaren  
– **Rabattaktion bis Sommeranfang**
- 512** OLG Karlsruhe 21.8.2020 – 4 U 214/18  
Hervorhebung der Bezeichnung einer vermeintlich vorhandenen Zutat in  
Fertiggericht – **Noodle Cup Shrimps**
- 512** OLG München 13.8.2020 – 29 U 1872/20  
Kostenerstattung bei Übersendung eines Abschlusschreibens  
– **Abbestelltes Abschlusschreiben**

5 | 2021

22<sup>th</sup> Year

15 October 2021

P. 129–160



# Computer Law Review International



D3-791  
WU  
/bet.

A Journal of Information Law and Technology

**Editorial Board:** Prof. Dr. Thomas Dreier, M.C.J. · Dr. Jens-L. Gaster ·  
RA Thomas Heymann · Prof. Dr. Michael Lehmann, Dipl.-Kfm. · Prof. Raymond T. Nimmert ·  
Attorney at Law Holly K. Towle, J.D. · Attorney at Law Thomas Vinje

[cr-international.com](http://cr-international.com)

<b>Articles &gt;</b>	<i>Tilman Herbrich / Elisabeth Niekrenz</i> – Privacy Litigation Against Real-Time Bidding .....	129
	<i>Daniel Albrecht</i> – New Developments in Chinese Data Protection Law in Contrast to the European GDPR .....	142
	<i>John P. Beardwood</i> – The Devil is in the Details: The CIS General Insurance v IBM UK Decision .....	148
<b>Case Law &gt;</b>	EU: 'Zero Tariff' Options Contrary to Open Internet Access (CJEU (8th Chamber), decision of 2 September 2021 – C 854/19 – Vodafone GmbH v. Bundesrepublik Deutschland) .....	153
	Netherlands: Proportionality of ISP's Obligation to Transfer Client Data to IP Rightholder – a Promuscae like case (Supreme Court, decision of 25 June 2021, ECLI:NL:HR:2021:985 – Dutch Filmworks v. Ziggo [Ls.]) <i>remarks by Anja Dekhuijzen</i> .....	155
	EU: Conditions Exercising National Supervisory Authorities' Powers Concerning Cross-Border Processing of Data (CJEU (Grand Chamber), decision of 15 June 2021 – C-645/19 – Facebook v. Gegevensbeschermingsautoriteit [Ls.]) .....	159





# Computer Law Review International

A Journal of Information Law and Technology



**Editorial Board:**

Prof. Dr. Thomas Dreier. M.C.J., University of Karlsruhe · Dr. Jens-L. Gaster; principal administrator, Brussels · RA Thomas Heymann, Frankfurt/M. · Prof. Dr. Michael Lehmann, Dipl.-Kfm., Max-Planck-Institute and University of Munich · Prof. Raymond T. Nimmer†, University of Houston · Attorney at Law Holly K. Towle, J.D., Seattle · Attorney at Law Thomas Vinje, Brussels

**Correspondents:**

Attorney at Law Sakari Aalto (Finland) · Attorney at Law Jonathan Band (USA) · Prof. Dr. Janusz Barta (Poland) · Abogado Enrique J. Batalla (Spain) · John P. Beardwood (Canada) · Prof. Dr. Jon Bing† (Norway) · Prof. DDr. Walter Blocher (Austria) · Prof. Peter Blume (Denmark) · Avvocato Gabriel Cuonzo (Italy) · Advocaat mr drs Anja E. Dekhuijzen MCJ (Netherlands) · Dr. Jens-L. Gaster (EU) · Prof. Ysolde Gendreau (Canada) · Dr. Lucie Guibault (Canada/Netherlands) · Avocat Dr. Martin Hauser (France) · Prof. Dr. Rosa Julia-Barcelo (Spain) · Attorney at Law Charles H. Kennedy (USA) · Dr. Stanley Lai (Singapore) · Prof. Ian Lloyd (UK) · RA Prof. Dr. Michail Marinou (Greece) · Prof. Dr. Ryszard Markiewicz (Poland) · Ken Moon (New Zealand) · Prof. Raymond T. Nimmer† (USA) · Advogado Manuel Oehen Mendes (Portugal) · Prof. Jerome Reichman (USA) · Luis C. Schmidt (Mexico) · Prof. Alain Strowel (Belgium) · Avvocato Retro Tamburrini (Italy) · Attorney at Law Thomas Vinje (USA, EU) · Prof. Coenraad J. Visser (South Africa) · Prof. Dr. Rolf H. Weber (Switzerland) · J.T. Westermeier (USA) · Neil J. Wilkof (Israel)

## Table of Contents

[cr-international.com](http://cr-international.com)

Irish Data Protection Commission imposes a fine of € 225 million on WhatsApp, 2 September 2021

### Articles

**Tilman Herbrich / Elisabeth Niekrenz – Privacy Litigation Against Real-Time Bidding** – Data-driven online marketing: Enforcing the GDPR by protecting the rights of individuals under civil law

Real-time bidding is the world’s most widespread fully automated sales system for online ad space and, at the same time, a prime example of data-driven online marketing. The first part of this article intends to explain how real-time bidding functions at the technical level (section B.). The second part presents the frequently expressed concerns about the substantive legality of real-time bidding (section C.) and explains hitherto fruitless attempts by authorities at law enforcement (section D.I.). The article concludes by highlighting the possibilities and limits of privacy litigation through civil action against real-time bidding (section D.II.). ..... 129

**Daniel Albrecht – New Developments in Chinese Data Protection Law in Contrast to the European GDPR** – New requirements for network operators in China

This article describes the key elements of the recent legislative efforts in China to strengthen the protection of data and contrasts some regulations with the European GDPR, mainly including the collection and processing of personal sensitive information, the protection of critical data and the limitation of data transfer abroad. From these legal regulations, the Chinese government will further implement the responsibility of relevant departments and assistant law enforcement and put higher requirements on enterprises in data compliance. .... 142

**John P. Beardwood – The Devil is in the Details: The CIS General Insurance v IBM UK Decision** – More Lessons Learned from the Failed Technology Project

Three years after our analysis of its agile approach in CRI 2021, p 165, the *CIS General Insurance v IBM UK* decision has now finally been issued. This article instead focuses on the discrete but critical issues surrounding whether IBM was entitled to terminate the master agreement for non-payment of fees and presents first the factual background (I.) out of which then crucial legal issues are emerged (II.) and from which vital lessons for contract drafting are to be learned (III.). ..... 148

---

## Case Law

---

EU: 'Zero Tariff' Options Contrary to Open Internet Access	(CJEU (8th Chamber), decision of 2 September 2021 – C 854/19 N. Wahl (Rapporteur), President of the Chamber, F. Biltgen and J. Passer, Judges – Vodafone GmbH v. Bundesrepublik Deutschland) ..... 153
Netherlands: Proportionality of ISP's Obligation to Transfer Client Data to IP Right-holder – a Promusicae like case	(Supreme Court, decision of 25 June 2021, ECLI:NL:HR:2021:985 – Dutch Filmworks v. Ziggo [Ls.]) <b>remarks by Anja Dekhuijzen</b> ..... 155
EU: Conditions Exercising National Supervisory Authorities' Powers Concerning Cross-Border Processing of Data	(CJEU (Grand Chamber), decision of 15 June 2021 – C-645/19 K. Lenaerts, President, R. Silva de Lapuerta, Vice President, A. Arabadjiev, A. Prechal, M. Vilaras, M. Ilešič and N. Wahl, Presidents of Chambers, E. Juhász, D. Šváby, S. Rodin, F. Biltgen, K. Jürimäe, C. Lycourgos, P.G. Xuereb and L. S. Rossi (Rapporteur), Judges – Facebook v. Gegevensbeschermingsautoriteit [Ls.]) ..... 159

---



## • ZInsO-Aufsätze

**Bemerkungen zur „Cross border“-Vollstreckung in der EU, im EWR, im Rechtsverkehr mit dem Vereinigten Königreich und Drittstaaten** (S. 2345)  
von Dr. iur. Friedrich L. Cranshaw, Mannheim/Mutterstadt

**Das Vergütungsrecht des Insolvenzverwalters, eine etwas andere Perspektive – von der Behandlung der rückfließenden Gelder** (S. 2363)  
von Rechtsanwalt Tobias Alexander Knapp, Stuttgart

## • ZInsO-Rechtsprechungsreport

**Keine konkludente Zustimmung einer Bank bei Unkenntnis von Insolvenzverfahren** (S. 2368)  
BGH, Urt. v. 16.9.2021 – IX ZR 213/20

**Anwaltliche Werbung durch Google-AdWords-Anzeige mit unwahrer Ortsverknüpfung („Schuldnerberatung Köln“)** (S. 2371)  
OLG Hamburg, Beschl. v. 3.2.2021 – 3 U 168/19

**Hemmung der Verjährung bei widerspruchsloser Feststellung zur Tabelle** (S. 2376)  
OLG München, Hinweisbeschl. v. 21.12.2020 – 7 U 4914/20

**Gerichtskosten: Bemessungsgrundlage/Gegenstandswert bei Betriebsfortführung, Abzug von mit Betriebsfortführung verbundenen Kosten** (S. 2379)  
OLG Schleswig, Beschl. v. 4.8.2021 – 9 W 64/21

**Mitminderung/Mietvertragsanpassung bei pandemiebedingter staatlicher Betriebsuntersagung: Rückforderung von bereits gezahlter Gewerberaum-miete** (S. 2381)  
LG Itzehoe, Urt. v. 30.7.2021 – 9 S 97/20

**Widerruf der Bestellung zum Steuerberater** (S. 2385)  
FG Hamburg, Urt. v. 4.5.2021 – 6 K 35/20

**Dokumentationspflichten bei finanzbehördlichem Insolvenzantrag** (S. 2388)  
FG Rheinland-Pfalz, Urt. v. 29.6.2021 – 4 K 1032/21

**Stimmrecht eines security agent in der Gläubigerversammlung** (S. 2397)  
AG Düsseldorf, Beschl. v. 4.12.2019 – 501 IN 150/19

**Zulässigkeit/Wirksamkeit von Insolvenzantrag durch Finanzbehörde bei steuerlich möglicher Stundung der Antragsforderung während Corona-Pandemie** (S. 2399)  
AG Ludwigshafen, Beschl. v. 7.9.2021 – 3d IN 60/21

**(Keine) Nachgewährung von Urlaub bei behördlicherseits angeordneter Quarantäne** (S. 2401)  
ArbG Bonn, Urt. v. 7.7.2021 – 2 Ca 504/21

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. Hütten

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 45/2021

### ZInsO-Aufsätze

- Bemerkungen zur „Cross border“-Vollstreckung in der EU, im EWR, im Rechtsverkehr mit dem Vereinigten Königreich und Drittstaaten** ..... 2345  
 von Dr. iur. Friedrich L. Cranshaw, Mannheim/Mutterstadt
- Das Vergütungsrecht des Insolvenzverwalters, eine etwas andere Perspektive – von der Behandlung der rückfließenden Gelder** ..... 2363  
 von Rechtsanwalt Tobias Alexander Knapp, Stuttgart

### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

- In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts.** ..... 2366

Diese Ausgabe enthält Rezensionen zu folgenden Titeln:

Matthias Becker, Insolvenzrecht für Anfänger

Steinwachs/Vallender/Cranshaw (Hrsg.), Gläubigerausschuss und Gläubigerbeirat in Restrukturierung und Insolvenz des Firmenkunden

### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### • Insolvenz- und Sanierungsrecht

- Keine konkludente Zustimmung einer Bank bei Unkenntnis von Insolvenzverfahren** ..... 2368  
 BGH, Urt. v. 16.9.2021 – IX ZR 213/20
- Anwaltliche Werbung durch Google-AdWords-Anzeige mit unwahrer Ortsverknüpfung („Schuldnerberatung Köln“)** ..... 2371  
 OLG Hamburg, Beschl. v. 3.2.2021 – 3 U 168/19
- Hemmung der Verjährung bei widerspruchsloser Feststellung zur Tabelle** ..... 2376  
 OLG München, Hinweisbeschl. v. 21.12.2020 – 7 U 4914/20
- Gerichtskosten: Bemessungsgrundlage/Gegenstandswert bei Betriebsfortführung, Abzug von mit Betriebsfortführung verbundenen Kosten** ..... 2379  
 OLG Schleswig, Beschl. v. 4.8.2021 – 9 W 64/21
- Mitminderung/Mietvertragsanpassung bei pandemiebedingter staatlicher Betriebsuntersagung: Rückforderung von bereits gezahlter Gewerberaummiete** ..... 2381  
 LG Itzehoe, Urt. v. 30.7.2021 – 9 S 97/20
- Widerruf der Bestellung zum Steuerberater** ..... 2385  
 FG Hamburg, Urt. v. 4.5.2021 – 6 K 35/20
- Dokumentationspflichten bei finanzbehördlichem Insolvenzantrag** ..... 2388  
 FG Rheinland-Pfalz, Urt. v. 29.6.2021 – 4 K 1032/21
- Stimmrecht eines security agent in der Gläubigerversammlung** ..... 2397  
 AG Düsseldorf, Beschl. v. 4.12.2019 – 501 IN 150/19
- Zulässigkeit/Wirksamkeit von Insolvenzantrag durch Finanzbehörde bei steuerlich möglicher Stundung der Antragsforderung während Corona-Pandemie** ..... 2399  
 AG Ludwigshafen, Beschl. v. 7.9.2021 – 3d IN 60/21
- **Insolvenzarbeits- und Sozialrecht**
- (Keine) Nachgewährung von Urlaub bei behördlicherseits angeordneter Quarantäne** ..... 2401  
 ArbG Bonn, Urt. v. 7.7.2021 – 2 Ca 504/21

# DER BETRIEB

# 46

Seite 2709 – 2776  
15. November 2021  
74. Jahrgang

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z12



## Herausgeber

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

## Magazin

### Gastkommentar

Monika Wünnemann  
Koalitionsverhandlungen –  
Weichen stellen in der  
Steuerpolitik

### Standpunkte

Jean Mohamed  
Corporate Sustainability  
(Report) und die Corporate  
Governance Transformation

## Betriebswirtschaft

Thomas Berger/Dietmar Ernst/Werner Gleißner/Kay H. Hofmann/  
Matthias Meyer/Ottmar Schneck/Patrick Ulrich/Ute Vanini  
Die Prüfung von Risikomanagementsystemen und die Defizite des IDW  
Prüfungsstandards 340

2709

Mario Englert/Michael Iselborn

„From Brown to Green“: Die (neue) Strategie der EZB – Auswirkungen  
der klimaschutzbezogenen Maßnahmen der EZB im Rahmen ihrer  
Geldpolitik und Bankenaufsicht auf Unternehmen

2714

## Steuerrecht

Walter Niermann

Rechtsänderungen im Bereich der Mitarbeiterbeteiligung  
durch das Fondsstandortgesetz

2719

Marvin Mühlenstädt/Sergej Reberg

Steuerliche Rechtsformwahl und -optimierung bei Start-up-Unternehmen

2722

Feststellung des Verwaltungsvermögens bei Grundstücksüberlassung  
an Dritte (M. Loose)

2728

Betrieblicher Schuldzinsenabzug nach § 4 Abs. 4a EStG (BMF)

2730

Beschränkte Steuerpflicht für Zinsen aus Wandelanleihen (BFH)

2736

## Wirtschaftsrecht

Jürgen Hartung/Marco Degginger

Die Reichweite des datenschutzrechtlichen Auskunftsrechts

2744

Zum einstweiligen Rechtsschutz bei Einziehung von  
Geschäftsanteilen an einer Start-up-GmbH (F. Mäder/M. Schmitz)

2748

Legitimationswirkung der Gesellschafterliste im Handelsregister (OLG)

2749

## Arbeitsrecht

Isabel Hexel/Jörn Kuhn

Der betriebsverfassungsrechtliche Betriebsbegriff in Filialunternehmen

2758

„Rückverleih“ an den Betriebserwerber (H. Lüthge/T. Lamß)

2766

Beendigung von Telearbeit-Tätigkeit durch Teilkündigung (F. Zaumseil)

2767

Computerfax erfüllt Schriftformerfordernis nach § 130 Nr. 6 ZPO (J. Westhues)

2768

Sondervergütungen sind bei einer krankheitsbedingten Kündigung nicht  
als wirtschaftliche Belastung zu berücksichtigen (BAG)

2775

Im Abonnement enthalten:

DER LIVE  
BETRIEB  
Ihre App - täglich aktuell

Owlit  
Suchen. Finden. Wissen.

FACHMEDIEN  
ottoschmidt

# Inhalt

## MAGAZIN

<b>Gastkommentar</b> <i>Monika Winnemann</i>	<b>M4</b>
<b>Aktuelle Rechtsprechung</b>	<b>M6</b>
<b>Kurzbeiträge</b>	<b>M7</b>
<b>Impressum</b>	<b>M14</b>
<b>Meldungen</b>	<b>M15</b>
<b>Standpunkte</b> <i>Jean Mohamed</i>	<b>M18</b>

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Abschlussprüfung

#### **Die Prüfung von Risikomanagementsystemen und die Defizite des IDW Prüfungsstandards 340**

*Prof. Dr. Thomas Berger, Stuttgart / Prof. Dr. Dr. Dietmar Ernst, Nürtingen-Geislingen / Prof. Dr. Werner Gleißner, Dresden / Prof. Dr. Kay H. Hofmann, Osnabrück / Prof. Dr. Matthias Meyer, Hamburg / Prof. Dr. Ottmar Schneck, Riedlingen / Prof. Dr. Patrick Ulrich, Aalen / Prof. Dr. Ute Vanini, Kiel*

DB1356932 (Kurzfassung vgl. S. M7)

S. 2709

Sonstige BWL

#### **„From Brown to Green“: Die (neue) Strategie der EZB**

*Dr. Mario Englert, Lauda-Königshofen / WP/StB Prof. Dr. Michael Iselborn, Stuttgart*

DB1388866 (Kurzfassung vgl. S. M8)

S. 2714

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Einkommensteuer/Lohnsteuer

#### **Rechtsänderungen im Bereich der Mitarbeiterbeteiligung durch das Fondsstandortgesetz**

*Dipl.-Fw. Walter Niermann, Düsseldorf*

DB1387147 (Kurzfassung vgl. S. M9)

S. 2719

Einkommensteuer/Körperschaftsteuer

#### **Steuerliche Rechtsformwahl und -optimierung bei Start-up-Unternehmen**

*Dipl.-Fw. Marvin Mühlenstädt, Lemgo / Sergej Reberg, B.A., Düsseldorf*

DB1375658 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 2722

## KOMPAKT

Erbschaft-/Schenkungsteuer

#### **Feststellung des Verwaltungsvermögens bei Grundstücksüberlassung an Dritte**

*RiBFH Prof. Dr. Matthias Loose, München*

DB1388527

S. 2728

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Gewinnermittlung

#### **Betrieblicher Schuldzinsenabzug nach § 4 Abs. 4a EStG**

*BMF, Schreiben vom 05.11.2021*

DB1390530

S. 2730

Gewinnermittlung

#### **Nutzung eines betrieblichen Kraftfahrzeugs für private Fahrten, Fahrten zwischen Wohnung und Betriebsstätte/ erster Tätigkeitsstätte oder Fahrten nach § 9 Abs. 1 Satz 3 Nr. 4a Satz 3 EStG und Familienheimfahrten**

*BMF, Schreiben vom 05.11.2021*

DB1390529

S. 2730

Umsatzsteuer

#### **Umsatzsteuerrechtliche Beurteilung des Verlegeranteils an den Einnahmen aus gesetzlichen Vergütungsansprüchen nach § 27 sowie §§ 54, 54a und 54c UrhG sowie aus urheberrechtlichen Nutzungsrechten**

*BMF, Schreiben vom 14.10.2021*

DB1389385

S. 2731

Abgabenordnung

#### **Auslegung des Begriffs „Offener Fall“ in Art. 97 § 31 Satz 3 EGAO**

*BMF, Schreiben vom 25.10.2021*

DB1389991

S. 2733

## ENTSCHEIDUNGEN

Gewinnermittlung

#### **Erfüllung der Nutzungsvoraussetzungen des § 7g Abs. 4 Satz 1, Abs. 6 Nr. 2 EStG in Fällen der Betriebsaufgabe**

*BFH, Urteil vom 28.07.2021 – X R 30/19*

DB1389851

S. 2733

Internationales Steuerrecht

#### **Beschränkte Steuerpflicht für Zinsen aus Wandelanleihen**

*BFH, Beschluss vom 13.07.2021 – I R 6/18*

DB1390911

S. 2736

Einkommensteuer

**Verlustfeststellung bei (nacherklärten)  
Einkünften nach § 23 EStG**

*BFH, Urteil vom 28.07.2021 – IX R 29/19*

DB1390377

S. 2740

**WIRTSCHAFTSRECHT**

**AUFSATZ**

Datenschutz

**Die Reichweite des datenschutzrechtlichen  
Auskunftsrechts**

*RA Dr. Jürgen Hartung / RA Marco Degginger, beide Köln*

DB1390009 (Kurzfassung vgl. S. M11)

S. 2744

**KOMPAKT**

GmbH-Recht

**Zum einstweiligen Rechtsschutz bei Einziehung von  
Geschäftsanteilen an einer Start-up-GmbH**

*RAin Dr. Fee Mäder / RA Moritz Schmitz, beide Köln und  
Frankfurt/M.*

DB1390081

S. 2748

**ENTSCHEIDUNGEN**

GmbH-Recht

**Legitimationswirkung der Gesellschafterliste im  
Handelsregister**

*OLG Jena, Beschluss vom 15.02.2021 – 2 W 53/21*

DB1390603

S. 2749

Handelsrecht

**Unzulässige Löschung einer Gesellschaft als vermögenslos  
bei fortbestehender werbender Tätigkeit**

*Kammergericht, Beschluss vom 06.10.2021 – 22 W 63/21*

DB1390604

S. 2751

Handelsrecht

**Keine Löschung der Gesellschaft nach § 74 Abs. 1  
GmbHG bei laufendem Gerichtsprozess**

*Kammergericht, Beschluss vom 10.09.2021 – 22 W 51/21*

DB1390606

S. 2753

Datenschutz

**Anspruch des Auskunftsberechtigten auf Überlas-  
sung von Kopien gem. Art. 15 Abs. 3 DSGVO**

*OLG München, Urteil vom 04.10.2021 – 3 U 2906/20*

DB1390605

S. 2755

Verbraucherrecht

**Zum Widerrufsrecht beim Schuldbeitritt eines  
Verbrauchers**

*BGH, Versäumnisurteil vom 21.09.2021 – XI ZR 650/20*

DB1390040

S. 2756

**ARBEITSRECHT**

**AUFSATZ**

Betriebsverfassungsrecht

**Der betriebsverfassungsrechtliche Betriebsbegriff in  
Filialunternehmen**

*RAin/FAinArbR Isabel Hexel / RA/FAArbR Jörn Kuhn, beide  
Köln*

DB1388399 (Kurzfassung vgl. S. M12)

S. 2758

**KOMPAKT**

Arbeitnehmerüberlassung/Betriebsübergang

**„Rückverleih“ an den Betriebwerber – böswilliges  
Unterlassen anderweitigen Verdienstes**

*RA/FAArbR Henrik Lüthge / RA Tobias Lamß, beide Hamburg*

DB1387608

S. 2766

Betriebsverfassungsrecht/Arbeitsvertragsrecht

**Beendigung von Telearbeit-Tätigkeit durch Teil-  
kündigung**

*RA/FAArbR Dr. Frank Zaumseil, Frankfurt/M.*

DB1388363

S. 2767

Verfahrensrecht

**Computerfax mit eingescannter Unterschrift erfüllt  
Schriftformerfordernis nach § 130 Nr. 6 ZPO**

*RA Jan Westhues, LL.B., Köln*

DB1380030

S. 2768

**ENTSCHEIDUNGEN**

Arbeitsvertragsrecht

**Dem Anspruch auf vertragsgemäße Beschäftigung  
kann entgegenstehen, dass sie aufgrund einer  
Umorganisation nicht (mehr) möglich ist**

*BAG, Urteil vom 15.06.2021 – 9 AZR 217/20*

DB1389428

S. 2769

Kündigungsrecht

**Sondervergütungen sind bei einer krankheitsbeding-  
ten Kündigung nicht als wirtschaftliche Belastung zu  
berücksichtigen**

*BAG, Urteil vom 22.07.2021 – 2 AZR 125/21*

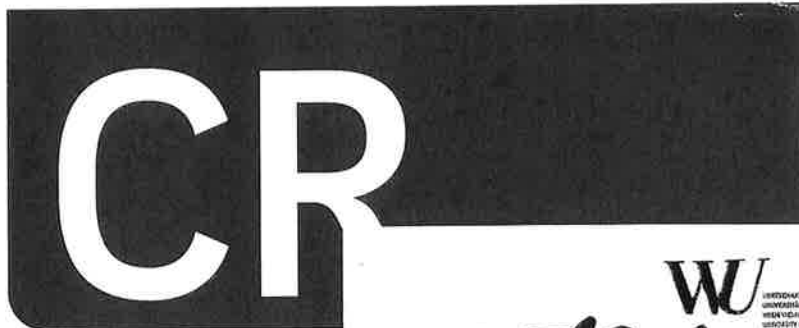
DB1389427

S. 2775



10 | 2021

37. Jahrgang  
15. Oktober 2021  
S. 641-708  
PVSt 9892



# Computer und Recht

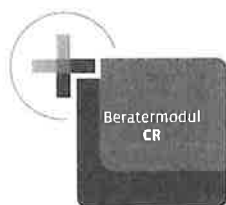
Zeitschrift für die Praxis des Rechts  
der Informationstechnologie

**Schriftleitung:** RA Prof. Dr. Michael Bartsch · RA Dr. Malte Grützmacher, LL.M. ·  
RA Prof. Niko Härting · RA Sven-Erik Heun · RA Thomas Heymann ·  
RA Prof. Dr. Jochen Schneider · RA Prof. Dr. Fabian Schuster ·  
Prof. Dr. Indra Spiecker gen. Döhmman, LL.M. · Prof. Dr. Gerald Spindler

[cr-online.de](http://cr-online.de)

Herausgegeben gemeinsam mit DGRI e.V.

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

Mit CRI 5/21

<b>IT und Software &gt;</b>	<b>Sebastian Wündisch</b> – Exklusive Nutzungsrechte in Software- erstellungsvträgen – kartellrechtlich zulässig? ..... 641
<b>Daten und Sicherheit &gt;</b>	<b>Thanos Rammos / Felix-Sebastian Schilling</b> – Die gemeinsame Ver- antwortlichkeit in der E-Mobility-Branche ..... 648
<b>Internet und E-Commerce &gt;</b>	<b>Daisy Walzel / Konstantin Putzier</b> – Einflussnahme auf die Verkaufs- preisgestaltung durch Online-Vermittlungsportale ..... 655  BGH: Gegenüber Verbrauchern unwirksame Online-Banking-AGB zur Vertragsänderung durch Schweigen auf Änderungsangebot (BGH, Urt. v. 27.4.2021 – XI ZR 26/20) ..... 659
<b>Telekommunikation &gt; und Medien</b>	<b>Jens Nebel</b> – Werbe-Tracking nach Inkrafttreten des TTDSG ..... 666  EuGH: Bandbreitenlimitierung bei Nulltarif-Option verletzt freien Inter- net-Zugang (EuGH, Urt. v. 2.9.2021 – C-34/20 – Telekom vs. Bundes- netzagentur) <i>m. Anm. Gerd Kiparski</i> ..... 673
<b>Report und Technik &gt;</b>	<b>Romina Polley</b> – Kartellrechtskonformes Teilen von Daten beim Collaborative Condition Monitoring ..... 701

**ottoschmidt**



Deutsche Gesellschaft für  
Recht und Informatik e.V.





# Computer und Recht

Zeitschrift für die Praxis des Rechts der Informationstechnologie



## Schriftleitung:

RA Prof. Dr. Michael Bartsch, Karlsruhe · RA Dr. Malte Grützmaker, LL.M. (London), Hamburg · RA Prof. Niko Härting, Berlin · RA Sven-Erik Heun, Frankfurt a.M. · RA Thomas Heymann, Frankfurt a.M. · RA Prof. Dr. Jochen Schneider, München · RA Prof. Dr. Fabian Schuster, Düsseldorf · Prof. Dr. Indra Spiecker gen. Döhmann, LL.M. (Georgetown Univ.) · Prof. Dr. Gerald Spindler, Universität Göttingen

## Beirat:

Prof. Dr. Dr. Walter Blocher, Universität Kassel · Prof. Dr. Joachim Bornkamm, Vorsitzender Richter am BGH i.R., Karlsruhe, und Universität Freiburg · RA Prof. Dr. Peter Bräutigam, München · Prof. Dr. Thomas Dreier M.C.J., Universität Karlsruhe · RA Prof. Dr. Stefan Ernst, Freiburg/Br. · Dr. Jens-L. Gaster, Europäische Kommission, Brüssel · RA Prof. Dr. Marco Gercke, Direktor des Cybercrime Research Institute, Köln · Prof. Dr. Thomas Hoeren, Universität Münster · Dr.-Ing. Peter Hoppen, Köln · PA Dipl.-Phys. Markus Hössle, Stuttgart · Lothar Jaeger, Vorsitzender Richter am OLG a.D., Köln · Prof. em. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Kilian, Leibniz Universität Hannover · Prof. Dr. Michael Lehmann, Dipl.-Kfm., Max-Planck-Institut und Universität München · Prof. Dr. Ulrich Loewenheim, Universität Frankfurt a.M. · Prof. Dr. Josef Mehrings, Fachhochschule Münster · Prof. Dr. Axel Metzger, LL.M. (Harvard), Humboldt Universität Berlin · RA Prof. Claus-Dieter Müller-Hengstenberg, Böblingen · Rechtsinformatiker Dr. iur. Falk Peters, Bonn · Dr. Peter Rädler, LL.M. (Cambridge, UK), Rechtsanwalt beim BGH · RA und Dipl.-Inform. Dr. Helmut Redeker, Bonn · RA Prof. Dr. Joachim Scherer, LL.M. (Columbia), Frankfurt a.M. · RA Dr. Stefan Schuppert, LL.M. (Harvard), München · Prof. Dr. Ulrich Sieber, Max-Planck-Institut für ausl. und int. Strafrecht, Freiburg, und Rechtsinformatikzentrum der Universität München · Prof. Dr. Olaf Sosniza, Würzburg · Prof. Dr. Eike Ullmann, Vorsitzender Richter am BGH i.R., Karlsruhe · Prof. Dr. Hanns Ullrich, Gräfelfing · Europäische RAin PD Dr. Irini Vassilaki, Athen · RA Prof. Dr. Friedrich Graf von Westphalen, Köln · Prof. Dr. Andreas Wiebe, LL.M. (Virginia), Universität Göttingen · Prof. Dr. iur. Dipl.-Biol. Herbert Zech, Universität Basel

## Inhalt

[cr-online.de](http://cr-online.de)

**Neues unter cr-online.de:** Im Blog zeigt RA Franz, LL.M., mit „Compliance in den Zeiten der Cholera“, wie echte Digitalisierungsdividende beim beA rechtssicher möglich wäre.

### IT und Software

#### Aufsätze

**Sebastian Wündisch – Exklusive Nutzungsrechte in Softwareerstellungsverträgen – kartellrechtlich zulässig?** – Wann die Freistellung vom Kartellverbot nach F&E-, TT- und Vertikal-GVO greifen

Der Beitrag untersucht die kartellrechtliche Einordnung von Softwareerstellungsverträgen und die hieraus folgenden Anforderungen an deren kartellrechtliche Zulässigkeit, die anhand der agilen Softwareentwicklung sowie Support/Pflege abschließend exemplarisch angewandt werden. .... 641

### Daten und Sicherheit

#### Aufsätze

**Thanos Rammos / Felix-Sebastian Schilling – Die gemeinsame Verantwortlichkeit in der E-Mobility-Branche** – Datenschutz an der Ladesäule – Besonderheiten und Spannungsverhältnisse beim Zusammenspiel von CPOs, EMSPs & Co.

Dieser Beitrag zeigt die Herausforderungen auf, vor die die DS-GVO die Branche der E-Mobility stellt und beleuchtet dabei anhand verschiedener Fallkonstellationen die datenschutzrechtliche Verantwortlichkeit der im Bereich der E-Mobility maßgeblichen Akteure. .... 648



Otto Schmidt live – der Podcast. Neueste Urteile, wichtige Gesetze und Rechtsfragen. Jetzt kostenlos anhören: [otto-schmidt.de/podcast](http://otto-schmidt.de/podcast).

## Inhalt

**Internet und E-Commerce****Aufsätze**

**Dr. Daisy Walzel, LL.M. (oec.) / Dr. Konstantin Putzier, LL.M. (GWU) – Einflussnahme auf die Verkaufspreisgestaltung durch Online-Vermittlungsportale** – Kartellrechtliche Grenzen nach den neuen Vertikal-Leitlinien der Europäischen Kommission

Der Beitrag stellt die Entwürfe der neuen Vertikal-Gruppenfreistellungsverordnung (Vertikal-GVO-E) und neuer Leitlinien für Vertikale Beschränkungen (Vertikal-LL-E) vor und konzentriert sich dabei auf die Rolle von Vermittlungsplattformen im Vertrieb, die im Vertikal-GVO-E umschrieben wird, sowie auf die Preisvorgaben seitens Vermittlungsplattformen gegenüber den Anbietern der vermittelten Waren und Dienstleistungen, mit denen sich die EU-Kommission in dem Vertikal-LL-E erstmals auseinandergesetzt hat. .... 655

**Rechtsprechung**

BGH: Gegenüber Verbrauchern unwirksame Online-Banking-AGB zur Vertragsänderung durch Schweigen auf Änderungsangebot

(BGH, Ur. v. 27.4.2021 – XI ZR 26/20, ECLI:DE:BGH:2021:270421UXZR26.20.0) ..... 659

OLG Frankfurt: Irreführende Angaben zur Bio-Qualität von Premiummineralwasser

(OLG Frankfurt, Ur. v. 29.4.2021 – 6 U 200/19, ECLI:DE:OLGHE:2021:0429.6U20.19.2000 – Volvic) ..... 663

**Telekommunikation und Medien****Aufsätze**

**Jens Nebel – Werbe-Tracking nach Inkrafttreten des TTDSG** – Zum einwilligungsfreien Browser- und Device-Fingerprinting

Der Beitrag beleuchtet das Verhältnis zwischen § 25 TTDSG und DSGVO und geht der Frage nach, ob cookiefreie Tracking-Technologien wie das Browser-/Device-Fingerprinting nach Inkrafttreten des TTDSG ohne Einwilligung zulässig sind. .... 666

**Rechtsprechung**

EuGH: Bandbreitenlimitierung bei Nulltarif-Option verletzt freien Internet-Zugang

(EuGH, Ur. v. 2.9.2021 – C-34/20, ECLI:EU:C:2021:677 – Telekom vs. Bundesnetzagentur)  
**m. Anm. Gerd Kiparski** ..... 673

EuGH: Einschränkung des Roaming bei Nulltarif-Option verletzt freien Internet-Zugang

(EuGH, Ur. v. 2.9.2021 – C-854/19, ECLI:EU:C:2021:675 – Vodafone vs. Bundesnetzagentur) ..... 677

EuGH: Einschränkung des Tethering bei Nulltarif-Option verletzt freien Internet-Zugang

(EuGH, Ur. v. 2.9.2021 – C-5/20, ECLI:EU:C:2021:676 – Bundesverband vs. Vodafone) ..... 678



## Sicherheitsgurt statt Schleudersitz.

Von der Gründung über den Betrieb bis hin zur Beendigung des Unternehmens bietet das Werk eine Rundum-Übersicht über die strafrechtlichen Risiken. Inklusiv Verfahrensablauf, europäischem und internationalem Recht, Sanktionen gegen Unternehmen, Vermögensabschöpfung sowie Rechten und Pflichten für Berater.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter [otto-schmidt.de](https://otto-schmidt.de)



**Inhalt**

OLG Koblenz: Werbung für Mobilfunkverträge mit „LTE-Geschwindigkeit“ bzw. „LTE-Highspeed“

(OLG Koblenz, Urt. v. 3.3.2021 – 9 U 1126/18) ..... 678

OLG Hamburg: Alleinstellungsbehauptung im Mobilfunkmarkt – „im besten Netz“

(OLG Hamburg, Urt. v. 17.12.2020 – 15 U 129/19) ..... 683

LG München I: Inhalts- und Transparenzkontrolle von Preisabreden in Mobilfunkvertrag-AGB

(LG München I, Urt. v. 22.6.2021 – 33 O 7985/20) ..... 689

VG Köln: BNetzA-Verfügung zur Authentifizierung von PrePaid-Kunden

(VG Köln, Urt. v. 13.11.2020 – 9 K 573/18) ..... 691

LG Rostock: Einwilligung zu Tracking-Cookies bei gemeinsam Verantwortlichen

(LG Rostock, Urt. v. 15.9.2020 – 3 O 762/19) ..... 698

**Report und Technik****Aufsätze**

**Romina Polley – Kartellrechtskonformes Teilen von Daten beim Collaborative Condition Monitoring** – Welche kartellrechtlichen Faktoren im CCM-Anwendungsfall eine Rolle spielen

Der Beitrag untersucht die kartellrechtlichen Aspekte des sog. Collaborative Condition Monitoring (CCM), bei dem Unternehmen maschinengenerierte Daten zwecks Optimierung von Zuverlässigkeit und Lebensdauer von Maschinen und Komponenten sowie zur Produktverbesserung austauschen. Sofern es sich bei den Teilnehmern um aktuelle oder potentielle Wettbewerber handelt, ist zu prüfen, ob der Austausch zu einer Koordinierung zukünftigen Wettbewerbsverhaltens führen kann und deshalb einen Kartellrechtsverstoß darstellt. In Betracht kommen auch Datenzugangsansprüche Dritter. .... 701

**CR Report****IT und Software**

OLG Rostock: Zurückweisung der Beschwerde gegen Luca-App-Vergabe (*Jan Pfeiffer*) ..... R112

**Daten und Sicherheit**

OLG Köln: Auskunftsanspruch bei mittelbarer Störerhaftung (*Mandy Hrube*) ..... R112

**Internet und E-Commerce**

BGH: Nutzungsverträge bei technischen Schutzvorkehrungen gegen das Framing (*Marvin Jäschke*) ..... R113

BGH: Kennzeichnungspflicht bei „Tap Tags“ (*Maren Wöbbeking*) ..... R114

LG Hannover: Unzulässige Sperrung eines Amazon Marketplace Accounts (*Jan Lundberg*) ..... R115

**TK und Medien**

EuGH: Europarechtswidrigkeit von „Nulltarif-Optionen“ (*Jan Pfeiffer*) ..... R115

**DGRI-Informationen**

Einladung zur Jahrestagung 2021 ..... R116

**Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!**

Nutzen Sie Ihre **Online-Vorteile** und auch die **Otto Schmidt Zeitschriften-App!** Haben Sie Fragen zu Ihren Zugangsdaten? Haben Sie Ihren alten Zugang noch nicht verlängert? **Kundenservice Telefon: 0221/93738-997.**

Mohr Siebeck  
72010 Tübingen  
Postfach 20 40  
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

DB-Z134

# Juristen Zeitung

## 21

76. Jahrgang  
5. November 2021  
Seiten 1017-1068

Aus dem Inhalt:

**Udo Reifner**

Das Wucherverbot

**Thomas Regenfus**

Durchsetzung von Unterlassungsansprüchen gegen  
Geschäftsunfähige, Minderjährige und Betreute

**Benno Zabel**

Vulnerable Täter – Partnerschaftliche Gewalt und  
die Grenzen des Strafrechts

**Heike Jung**

Justiz und Gefühl – Anmerkungen zu  
Ian McEwans Roman „Kindeswohl“

**Hans-Peter Haferkamp**

Zur Zukunft der zivilrechtswissenschaftlichen Lehre

BGH mit Anmerkung von

**Moritz Pöschke**

Kein Widerrufsrecht des Leasingnehmers  
bei Kilometerleasingverträgen

BGH mit Anmerkung von

**Jörg Eisele**

Verbreitung sogenannter Ransomware



#### 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

**21** 76. Jahrgang  
5. November 2021

# JuristenZeitung



Inhalt

## Aufsätze

Professor Dr. em. **Udo Reifner**  
Das Wucherverbot **1017**

Professor Dr. **Thomas Regenfus**  
Durchsetzung von Unterlassungsansprüchen gegen  
Geschäftsunfähige, Minderjährige und Betreute **1027**

Privatdozent Dr. **Benno Zabel**  
Vulnerable Täter **1035**

## Besprechungsaufsatz

Professor Dr. Dr. h.c. **Heike Jung**  
Justiz und Gefühl – Anmerkungen zu  
Ian McEwans Roman „Kindeswohl“ **1044**

## Umschau

**Kurzbeitrag**  
Zur Zukunft der zivilrechtswissenschaftlichen Lehre  
Professor Dr. **Hans-Peter Haferkamp** **1050**

## Entscheidungen

BGH, 24.2.2021 – VIII ZR 36/20  
mit Anmerkung von  
Privatdozent Dr. **Moritz Pöschke**, LL.M. (Harvard)  
Kein Widerrufsrecht des Leasingnehmers bei  
Kilometerleasingverträgen **1054**

BGH, 8.4.2021 – 1 StR 78/21  
mit Anmerkung von  
Professor Dr. **Jörg Eisele**  
Verbreitung sogenannter Ransomware **1065**

## JZ Information

Aktuelles aus der Rechtsprechung/  
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte **628\***  
Gesetzgebung **629\***  
Entscheidungen in Leitsätzen **632\***  
Neuerscheinungen **645\***  
Zeitschriftenübersicht **655\***  
Festschrift/Sammelwerk **660\***  
Impressum **660\***

# GRUR

WU  
WIRTSCHAFTS UNIVERSITÄT WIEN  
 VIENNA UNIVERSITY OF  
 ECONOMICS  
 AND BUSINESS

D3-Z177

## Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht



Zeitschrift  
 der Deutschen  
 Vereinigung für  
 gewerblichen  
 Rechtsschutz  
 und Urheberrecht

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

- 1341** KLAUS BACHER  
 Die Rechtsprechung des BGH in Patentsachen  
 im Jahr 2020
- 1350** STEFAN MÜLLER/ANNA VINOKUROVA  
 Wahrnehmungsverträge von Verwertungsgesellschaften und Änderung der Wahrnehmungsbedingungen
- 1358** RENATE SCHAUB  
 Influencer und Lauterkeitsrecht – de lege lata und de lege ferenda
- 1365** MIRKO MÖLLER  
 Abmahngefahren bei Garantiewerbung
- 1366** JOHANNES KRUSE/SIMÓN MATURANA  
 Digitales GWB first, europarechtliche Notifizierung second?
- 1369** ANDREAS SESING  
 Öffentliche Zugänglichmachung durch fortbestehende Abrufbarkeit eines URL
- 1390** EuGH  
 Erstreckung des Schutzes der g.U. „Champagne“ auf „Anspielungen“ durch Erzeugnisse und Dienstleistungen – CIVIC/GB [Champanillo] (m. Anm. Schoene)
- 1400** BGH  
 Kennzeichnungspflicht von Influencerbeiträgen als Werbung auf Instagram bei „werblichem Überschuss“ – Influencer I

# 11/2021

Seiten 1341 bis 1444 · 123. Jahrgang · November 2021  
 München · Frankfurt am Main



## INHALT

- AUFSÄTZE**
- 1341** KLAUS BACHER  
Die Rechtsprechung des BGH in Patentsachen im Jahr 2020
- 1350** STEFAN MÜLLER/ANNA VINOKUROVA  
Wahrnehmungsverträge von Verwertungsgesellschaften und Änderung  
der Wahrnehmungsbedingungen. Erwiderung auf von Ungern-Sternberg  
GRUR 2020, 923
- 1358** RENATE SCHAUB  
Influencer und Lauterkeitsrecht – de lege lata und de lege ferenda
- 1365** MIRKO MÖLLER  
Abmahngefahren bei Garantiewerbung
- 1366** JOHANNES KRUSE/SIMÓN MATURANA  
Digitales GWB first, europarechtliche Notifizierung second?

- ZUR RECHTSPRECHUNG**
- 1369** ANDREAS SESING  
Öffentliche Zugänglichmachung durch fortbestehende Abrufbarkeit  
eines URL. Zugleich Besprechung von BGH „Lautsprecherfoto“

- REPORT**
- 1372** HENRIKE WEIDEN  
Aktuelle Berichte – November 2021

- BUCHBESPRECHUNGEN**
- 1374** PAUL STRÖBELE/FRANZ HACKER/FREDERIK THIERING (Hrsg.):  
Markengesetz, Kommentar, 13. Aufl. (Meinhardt)

### RECHTSPRECHUNG

- PATENTRECHT**
- 1375** BGH 3.8.21 – X ZR 71/19  
Unzulässige Berufung mangels formeller Beschwer bei erfolgreichem  
beschränktem Klagebegehren – **Bediengerät für Spiele**
- 1382** BGH 24.8.21 – X ZR 59/19  
Teilurteil im Nichtigkeitsverfahren bei unterbrochenem Verfahren gegen  
einen Kläger – **Oszillationsantrieb**
- MARKENRECHT**
- 1389** BGH 22.7.21 – I ZR 212/17  
Berechnung der fünfjährigen Nichtbenutzungsfrist bei Widerklage auf  
Erklärung des Verfalls einer Unionsmarke – **Bewässerungsspritze II**

# Betriebs Berater

75

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-ZM

44 | 2021

Produktsicherheitsrecht ... Steuerstrafrecht ... ESG ... Impfstatus ... Recht ... Wirtschaft ...

1.11.2021 | 76. Jg.  
Seiten 2561–2624



## DIE ERSTE SEITE

Dipl.-Wirtschaftsjurist **Tobias Hartwig**, MBA

Managementorientierte Insolvenzverwaltung als Voraussetzung  
einer modernen und erfolgreichen Verwaltung

## WIRTSCHAFTSRECHT

**Dr. Carsten Schucht**, RA

Die digitale Gebrauchsanleitung – Durchbruch oder Strohfeuer? | 2563

**Tilman Hölldampf**, RA

Verwirkung des Widerrufsrechts bei Verbraucherdarlehensverträgen | 2569

## STEUERRECHT

Dipl.-Finw. **Harald Bott**, MR

BB-Rechtsprechungsreport Gemeinnützigkeits- und Spendenrecht 2021 – Teil II | 2583

**Boris Salzmann**, LL.M., RA, und **Fabian Klöckler**, RA

Auswirkungen der Verlängerung der strafrechtlichen Verjährung auf steuerrechtliche Vorschriften | 2590

## BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

**Susann Ihlau**, WP/StB, und **Katharina Zwenger**, CVA

Praxishinweise zur Umsetzung von ESG-Aspekten in der Due Diligence und der Bewertung  
bei M&A-Transaktionen | 2602

## ARBEITSRECHT

**Prof Dr. Gerrit Horstmeier**

Bist du geimpft? Auskunft über den Impfstatus von Mitarbeitern im Arbeitsrecht | 2612

## Wirtschaftsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**EuGH:** Ungültige Schiedsklausel in Investitionsabkommen kann nicht durch inhaltsgleiche Ad-hoc-Schiedsvereinbarung ersetzt werden – PL Holdings (26.10.2021 – C-109/20)

**BGH:** Schriftformbedürftigkeit einer Änderung vertragswesentlicher Vereinbarungen nach § 550 S. 1 BGB (15.9.2021 – XII ZR 60/20)

**OLG Karlsruhe:** AGB-Klausel einer Bank über Bereitstellungsprovision als kontrollfreie Preisabrede (12.10.2021 – 17 U 545/20)

**OLG Düsseldorf:** Bestimmung des Wiederbeschaffungswertes eines mit einem sog. Bodykit umgerüsteten, unfallbeschädigten Serienfahrzeuges (31.8.2021 – 1 U 173/20)

**OLG Braunschweig:** Örtliche Zuständigkeit für Rückabwicklungsklage nach Widerruf eines mit einem Kaufvertrag verbundenen Verbraucherdarlehensvertrages (16.6.2021 – 4 U 20/21)

#### Verwaltung

**BaFin:** Faire Umsetzung des BGH-Urteils zu AGB-Änderungen erwartet

### Aufsätze

Dr. Carsten Schucht, RA

#### Die digitale Gebrauchsanleitung – Durchbruch oder Strohfeuer?

Kaum ein anderes Thema erhitzt so die Gemüter der Rechtspraxis wie die Frage nach der Zulässigkeit der digitalen Gebrauchsanleitung. Zugleich wuchs über die Jahre das Unverständnis über die spürbare Zurückhaltung des europäischen und deutschen Gesetzgebers in diesem Bereich. Jüngst kam allerdings erhebliche Bewegung in die Diskussion, und zwar durch die Rechtsprechung einerseits und die europäische und deutsche Gesetzgebung andererseits. Aufgrund der praktischen Bedeutung der genuinen Rechtsfrage nach der Form der Anleitung besteht Anlass für einen kritischen Überblick über die geltende und zukünftige Rechtslage im Produktsicherheitsrecht in Bezug auf die Digitalisierung der Anleitung bei europäisch-harmonisierten und nicht-harmonisierten Produkten.

Tilman Hölldampf, RA

#### Verwirkung des Widerrufsrechts bei Verbraucherdarlehensverträgen

**Zugleich eine Besprechung des EuGH-Urteils vom 9.9.2021 – verb. Rs. C-33/20, C-155/20 und C-187/20, BB 2021, 2575**

Die Verwirkung des Widerrufsrechts bei Verbraucherdarlehensverträgen beschäftigt seit Jahren die deutsche Rechtsprechung. Nachdem anfänglich eine Vielzahl unterschiedlichster Rechtsauffassungen im Raum standen, hat der BGH zwischenzeitlich anhand entsprechender Leitlinien für das deutsche Recht eine weitgehende Vereinheitlichung dieser im Einzelfall durch den Tatrichter zu beurteilenden Rechtsfrage herbeigeführt. Für Allgemein-Verbraucherdarlehen, die der Verbraucherreditrichtlinie 2008/48 unterfallen, wird diese gefestigte nationale Rechtsprechung nunmehr durch das Urteil des EuGH vom 9.9.2021 in den verbundenen Rechtssachen C-33/20, C-155/20 und C-187/20 infrage gestellt. Denn der EuGH hat dort auf entsprechende Vorlagebeschlüsse hin mit wenigen Worten festgehalten, dass es einem Kreditgeber verwehrt sei, sich auf den Einwand der Verwirkung zu berufen, wenn eine nach der Richtlinie notwendige Pflichtangabe im Kreditvertrag fehlt. Eine kritische Auseinandersetzung mit der Entscheidung ist daher angezeigt.

#### Entscheidung

**EuGH:** Widerruf eines Kfz-Kreditvertrags bei fehlenden Pflichtangaben – keine Verwirkung des Widerrufsrechts (9.9.2021 – verb. C-33/20, C-155/20 und C-187/20)

## Steuerrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**EuGH:** Steuerbefreiungen für Schul- und Hochschulunterricht – Elementare Schwimmkurse (21.10.2021 – C-373/19)

**EuGH:** Recht auf Vorsteuerabzug – ‚Stornierung‘ der Rechnung durch den Lieferer – Ausstellung einer neuen Rechnung – Neuer Erstattungsantrag (21.10.2021 – C-80/20)

**BFH:** Zur allgemeinpolitischen Betätigung im Rahmen eines steuerbegünstigten Zwecks (18.8.2021 – V B 25/21 [AdV])

**BFH:** Widerruf des Verzichts auf Steuerbefreiung (2.7.2021 – XI R 22/19)

**BFH:** Steuerfreiheit der sog. Theaterbetriebszulage gemäß § 3b EStG (9.6.2021 – VI R 16/19)

**BFH:** Zur Kleinunternehmerregelung im Jahr der Neugründung und zur Steuerpflicht von Intensivpflegeleistungen einer GmbH (21.4.2021 – XI R 12/19)

#### Verwaltung

**BMF:** Verordnung zur Anwendung des Gesetzes zur Abwehr von Steuervermeidung und unfairem Steuerwettbewerb (Steueroasenabwehrverordnung – StAbwV)

**BMF:** Deutsch-niederländisches Doppelbesteuerungsabkommen (DBA-NL); Anwendung des Kassenstaatsprinzips auf ehemalige staatliche Pensionsfonds (26.10.2021 – IV B 3 – S 1301-NDL/19/10006 :004)

**BMF:** Ergebnisse der steuerlichen Betriebsprüfung der Länder im Jahr 2020

### Aufsätze

Dipl.-Finw. Harald Bott, MR

#### BB-Rechtsprechungsreport Gemeinnützigkeits- und Spendenrecht 2021 – Teil II

Mit dem vorliegenden zweiten Teil wird der in BB 2021, 2519ff. begonnene Rechtsprechungsreport zum Gemeinnützigkeits- und Spendenrecht fortgesetzt.

### Steuerstrafrecht

Boris Salzmann, LL.M., RA, und Fabian Klöckler, RA

#### Auswirkungen der Verlängerung der strafrechtlichen Verjährung auf steuerrechtliche Vorschriften

Mit dem JStG 2020 hat der Gesetzgeber weniger als ein halbes Jahr nach der Verschärfung verschiedener steuerstrafrechtlicher Regelungen durch das Zweite Corona-Steuerhilfegesetz noch einmal nachgebessert und die Verjährungsfrist für die benannten besonders schweren Fälle der Steuerhinterziehung von zehn auf 15 Jahre angehoben. Nach der Rechtsprechung liegt ein solcher besonders schwerer Fall unter anderem bereits dann vor, wenn Steuern von mehr als 50000 Euro verkürzt werden. Die Verlängerung der Verjährungsfrist hat weitere, möglicherweise vom Gesetzgeber nicht bedachte, steuerstrafrechtliche und auch steuerrechtliche Konsequenzen. Sie wirkt sich auf den Berichtigungszeitraum einer strafbefreienden Selbstanzeige und wegen der Ablaufhemmung des § 171 Abs. 7 AO auch auf die steuerliche Festsetzungsverjährung sowie die Aufbewahrungsfrist für Unterlagen im Sinne des § 147 Abs. 1 AO aus.

#### Entscheidungen

**BFH:** Unionsrechtlicher Verhältnismäßigkeitsgrundsatz und formelle Anforderungen bei fakultativen Steuerermäßigungen (8.6.2021 – VII R 44/19) 2594

**BFH:** Entlastung von Kapitalertragsteuer trotz Zwischenschaltung einer GbR (18.5.2021 – I R 77/17) 2597

2561

2581

2563

2569

2583

2590

2575

2597

## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

2600

#### Rechnungslegung

**ESA:** Regulierungsstandards für die Angabe von Nachhaltigkeitsinformationen

**FASB:** Aktienbasierte Vergütungen (Thema 718)

**DRSC:** EU-Taxonomie-VO – Zweite Eingabe an die Europäische Kommission

**DRSC:** Ergebnisse der 106. Sitzung des IFRS-FA

**DRSC:** 25. Sitzung Gemeinsamer FA – Agenda und Sitzungspapier

#### Wirtschaftsprüfung

**IESBA:** 2021 Handbook

**IDW:** Stellungnahme zum IPSASB-Measurement-Projekt

**IDW:** Stellungnahme zum Entwurf eines BMF-Schreibens zur Option zur Körperschaftsbesteuerung

#### Betriebswirtschaft

**BMJV:** Frauen in Führungspositionen – Quote wirkt

**EY:** Jeder achte Arbeitnehmer fürchtet wegen Digitalisierung um den eigenen Job – Arbeitsbelastung steigt

**KfW:** Mittelstandspanel 2021 – Mittelstand von Corona-Krise hart getroffen, Folgen bleiben aber überschaubar

#### Aufsatz

ESG

**Susann Ihlau, WP/StB, und Katharina Zwenger, CVA**

2602

### Praxishinweise zur Umsetzung von ESG-Aspekten in der Due Diligence und der Bewertung bei M&A-Transaktionen

In BB 2020, 2091 ff., haben die Verf. aufgezeigt, dass Environmental-, Social- und Governance-(ESG-)Kriterien bei Anlageentscheidungen und in der Unternehmensbewertung zunehmend Berücksichtigung finden. Darüber hinaus werden ESG-Kriterien auch bei Direktinvestitionen in Form von M&A-Transaktionen an Einfluss gewinnen. Die Praxis steht vor der Herausforderung, die Beachtung der ESG-Kriterien bei M&A-Transaktionen konkret umzusetzen. Der Beitrag gibt in Gestalt von Praxisbeispielen, -hinweisen und Checklisten Hilfestellung bei der Umsetzung von ESG-Aspekten in der Due Diligence und der Bewertung.

#### Entscheidung

**FG Münster:** Zur Bildung von Rückstellungen für hinterzogene Steuerbeträge (1.9.2021 – 13 K 863/18 K, G – dazu BB-Kommentar von **Dr. Matthias Geurts, RA**)

2607

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BAG:** Beschäftigungsanspruch – unternehmerische Entscheidung – Wegfall der Beschäftigung infolge Umorganisation – Missbrauchskontrolle (15.6.2021 – 9 AZR 217/20)

**BAG:** Ordentliche krankheitsbedingte Kündigung – erhebliche Beeinträchtigung der betrieblichen Interessen – Berücksichtigung von Sondervergütungen als kündigungsrelevante wirtschaftliche Belastung (22.7.2021 – 2 AZR 125/21)

**BAG:** Berücksichtigung von Umkleide- und innerbetrieblichen Wegezeiten als vergütungspflichtige Arbeitszeit (21.7.2021 – 5 AZR 572/20)



#### Aufsatz

Impfstatus

**Prof. Dr. Gerrit Horstmeier**

2612

### Bist du geimpft? Auskunft über den Impfstatus von Mitarbeitern im Arbeitsrecht

Vertreter der Arbeitnehmerseite und des Datenschutzes lehnen ein Auskunftsrecht des Arbeitgebers zum Impfstatus ihrer Mitarbeiter z.T. vehement ab. Es gäbe dafür keine Rechtsgrundlage. Welche Rolle spielt hier § 26 BDSG? Der Beitrag überprüft, ob diese Vorschrift diesen Auskunftsanspruch legitimiert.

#### Entscheidung

**BAG:** Benachteiligung wegen der Schwerbehinderung (29.4.2021 – 8 AZR 279/20 – dazu BB-Kommentar von **Prof. Dr. Tim Jesgarzewski, RA/FAArbR**)

2616



**Fortbildungszertifikat nach § 15 FAO**

[www.bb-selbststudium.de](http://www.bb-selbststudium.de)



#### Neuerscheinung Buch

**Holger Dahl (Hrsg.)**

**Mitbestimmung in wirtschaftlichen Angelegenheiten – Betriebsänderung**

1. Auflage 2021, Betriebs-Berater Schriftenreihe Arbeitsrecht

561 Seiten, Broschur, € 139,-

ISBN: 978-3-8005-1693-3/ Infos unter: [shop.ruw.de/16933](http://shop.ruw.de/16933)

#### Die Erste Seite

Dipl.-Wirtschaftsjurist **Tobias Hartwig, MBA**

**Managementorientierte Insolvenzverwaltung als Voraussetzung einer modernen und erfolgreichen Verwaltung**

**Impressum/Vorschau**

VIII

**Betriebs Berater**

# Tax & Finance

**16. November 2021**

Steigenberger Frankfurter Hof | Frankfurt am Main

<https://veranstaltungen.ruw.de/taf>





# IDW **WU** D3-Z7

GEMEINSCHAFT SCHAFFT VERTRAUEN

# CYBER SICHERHEIT

**Die fachliche Frage** ///  
Abbildung von Zusagen auf Gewährung sog. Altersfreizeit  
im handelsrechtlichen Jahresabschluss // S. 1122  
Notfallmaßnahmen in WP-Praxen bei einer Cyberattacke //  
S. 1123

Neu in den **IDW** Fachnachrichten

IDW PS 410 (10.2021) //  
IDW PH 9.860.3 n.F. (10.2021) //  
IDW Praxishinweis 2/2021



<b>Editorial</b>	<b>1097</b>
<b>Inhaltsverzeichnis</b>	<b>1099</b>
<b>Im Fokus</b>	<b>1100</b>

**Berufsstand nimmt sich der Cybersicherheit an // Cybersicherheit als europäische Aufgabe // Third Party Cyberrisiken managen // Sicher ist sicher: Kooperation von IDW und DsiN/TISiM**

<b>IDW Intern</b>	<b>1113</b>	Standpunkte
	<b>1116</b>	Blick nach innen/außen

<b>IDW Veranstaltungen</b>	<b>1118</b>	Veranstaltungsbericht
----------------------------	-------------	-----------------------

<b>IDW Service</b>	<b>1122</b>	Die fachliche Frage
	<b>1126</b>	Rechtsprechung

<b>Verlautbarungen &amp; Sitzungsberichterstattung</b>	<b>1129</b>	<b>IDW Fachnachrichten</b>
--	-------------	----------------------------

**Impressum IDW Life und IDW Fachnachrichten**

**Herausgeber und Verlag**  
Institut der Wirtschaftsprüfer in Deutschland e.V.

Tersteegenstr. 14, 40474 Düsseldorf  
Postfach 32 05 80, 40420 Düsseldorf  
Tel.: (0211) 45 61-0, Fax: (0211) 4 54 10 97  
www.idw.de, info@idw.de

ISSN 2365-0303

V. i. S. d. P.  
WP StB Prof. Dr. Klaus-Peter Naumann,  
Sprecher des Vorstands

**Redaktion**  
Dipl.-Volksw. Cornelia Schrage (verantw.),  
Lisa Galinski, M.A. (Layout)  
RAin Annette Schmid,  
Stefan Beck, M.L.I.S. (Bildbearbeitung)  
E-Mail: schrage@idw.de

Abdruck, auch auszugsweise, nur mit  
Genehmigung des Herausgebers gestattet.

**Erscheinungstag:**  
Immer zum 8. des Monats.

**Anzeigen- und Beilagenaufträge**  
IDW Verlag GmbH  
Jochen Kolb  
Tersteegenstraße 14, 40474 Düsseldorf  
Tel.: (0211) 4561-151, Fax: (0211) 4561-88-151  
E-Mail: kolb@idw-verlag.de

**Anzeigenpreise**  
Zurzeit gelten die Preise & Bedingungen der  
Mediadaten 2021. Anzeigenschluss: 14 Tage  
vor Erscheinen.

**Bezugspreise**  
Der Bezugspreis für ein Exemplar je Nummer  
ist im Mitgliedsbeitrag enthalten. Zusatz-  
exemplare je Nummer 5,- Euro zuzüglich  
Mehrwertsteuer.

**Bildrechte**

Titel: ©Adobe-Stock.com/ denisismagilov; S. 1098: ©fotolia.com/kasto; S. 1101: ©Adobe-Stock.com/natali\_mis; S. 1105: ©Adobe-Stock.com/ Sergey Nivens; S. 1109: ©Adobe-Stock.com/kras99; S. 1111: ©Adobe-Stock.com/ Thapana; S. 1113: ©fotolia.com/scusi; S. 1115: ©AdobeStock.com/Viktorua; S. 1115 (Icons): ©AdobeStock.com/palau83; S. 1116: ©istock.com/jamesjames2541; S. 1117: ©Adobe-Stock.com/dstarky; S. 1118 u. S. 1126: ©istock.com/A-Digit; S. 1118 u. S. 1119: Rudolf Wichert; S. 1122: ©istock.com/mustafahacalaki; S. 1126: ©istock.com/A-Digit; S. 1128: ©Adobe-Stock.com/ Africa Studio; S. 1220: ©istock.com/Mikollette.

**Druck:**  
Bagel Security-Print GmbH & Co. KG, Mönchengladbach

Österreichische Blätter für

# GEWERBLICHEN RECHTSSCHUTZ URHEBERRECHT

ÖB1



D3-Z170

Herausgeber Österreichische Vereinigung für gewerblichen Rechtsschutz  
und Urheberrecht

Chefredakteur Christian Schumacher

Redaktion Rainer Beetz, Reinhard Hinger

Ständige fachliche Mitarbeit Astrid Ablasser-Neuhuber, Christian Handig

November 2021

06

241 – 288

## Beiträge

### Neue Wege im Kartellrecht

Sonja Köller-Thier, Verena Strasser und Günter Bauer ⌚ 244

### Update – neue Regeln bei Influencer-Marketing?

Barbara Kuchar und Lisa Marie Bernsteiner ⌚ 255

## Aktuelle Entwicklungen

EU-Rechtsentwicklung ⌚ 257

Nationale Rechtsentwicklung ⌚ 259

Rechtsprechung des EuGH/EuG in EUIPO-Verfahren ⌚ 260

Rechtsprechung des Europäischen Patentamts ⌚ 263

Rechtsprechung des OLG Wien im markenrechtlichen  
Registerverfahren ⌚ 264

Rechtsprechung des OLG Wien in Patentsachen ⌚ 264



Editorial:  
Fußnoten

## Rechtsprechung

### Tierklinik Q – Worüber nicht Rechnung zu legen ist

Rainer Schultes ⌚ 265

### Regenbogen – Nur nicht unterscheidungskräftig, oder auch unbestimmt? Clemens Grünzweig ⌚ 270

ABSOLUT – Absolut geschützt Florian Stiefsohn ⌚ 274

### OTT-Dienste II – OTT: Replay & Catch up

Manfred Büchele ⌚ 280

→ Editorial ..... 241  
 Fußnoten  
 Von Reinhard Hinger

## Beiträge

→ Neue Wege im Kartellrecht ..... 244  
**Eckpunkte der Kartell- und Wettbewerbsrechtsnovelle 2021: Digitalisierung, Ökonomisierung, Green Deal und Stärkung des Wettbewerbsvollzugs**  
 Das Kartell- und Wettbewerbsrechts-Änderungsgesetz 2021 (KaWeRÄG 2021) wurde am 9. 9. 2021 im Bundesgesetzblatt veröffentlicht (BGBl I 2021/176). Ausgangspunkt der Nov waren die Umsetzung der RL ECN+ und der im Regierungsprogramm 2020–2024 enthaltene Auftrag, das Kartell- und Wettbewerbsrecht den Gegebenheiten des modernen Wirtschaftslebens anzupassen. Letzterem wurde insb durch weitreichende Änderungen in der Fusionskontrolle (SIEC-Test, zweite Inlandsumsatzschwelle, Einbeziehung volkswirtschaftlicher Aspekte), im Bereich der digitalen Märkte (Modernisierung des Marktbeherrschungsbegriffs durch Einbeziehung von Intermediationsmacht, Netzwerkeffekten und Datenzugang; Erweiterung des Konzepts der relativen Marktmacht und Identifizierung der Marktbeherrschung in digitalen Märkten) sowie durch Bedachtnahme auf die Vorgaben des Green Deals Rechnung getragen.  
 Von Sonja Köller-Thier, Verena Strasser und Günter Bauer

→ Update – neue Regeln bei Influencer-Marketing? ..... 255  
**Update zur Kennzeichnung von Instagram-Beiträgen**  
 Die mit Spannung erwarteten drei Grundsatzurteile des BGH zur Kennzeichnungspflicht von werblichen Instagram-Inhalten dreier Influencerinnen (BGH 9. 9. 2021, I ZR 90/20, I ZR 125/20, I ZR 126/20) könnten auch für Österreich relevant sein.  
 Von Barbara Kuchar und Lisa Marie Bernsteiner

## Aktuelle Entwicklungen

→ EU-Rechtsentwicklung ..... 257  
**Jüngste Entscheidungen des EuGH und anhängige Vorabentscheidungs- und Gesetzgebungsverfahren**  
 Von Astrid Ablasser-Neuhuber, Rainer Beetz, Christian Handig, Birgit Hirsch, Dominik Hofmarcher und Christian Schumacher

→ Nationale Rechtsentwicklung ..... 259  
**Urh-Nov 2021**  
 Von Christian Handig

→ Rechtsprechung des EuGH und EuG in EUIPO-Verfahren ..... 260  
**Neue Entscheidungen in Registerverfahren zu Unionsmarken und Gemeinschaftsgeschmacksmustern im Instanzenzug vom EUIPO**  
 Von Christoph Bartos und Katharina Majchrzak

→ Rechtsprechung des Europäischen Patentamts ..... 263  
**Neue Entscheidungen der Beschwerdekammern des EPA**  
 Von Matthias Brunner

→ Rechtsprechung des OLG Wien im markenrechtlichen Registerverfahren ..... 264  
**Neue Entscheidungen des OLG Wien im Instanzenzug vom Österreichischen Patentamt**  
 Von David Plasser

→ Rechtsprechung des OLG Wien in Patentsachen ..... 264  
**Neue Entscheidungen des OLG Wien in Register- und Verletzungsverfahren**  
 Von Rainer Beetz

## Rechtsprechung

- Tierklinik Q – Worüber nicht Rechnung zu legen ist ..... 265  
 OGH 15. 3. 2021, 4 Ob 33/21 p  
 Mit Anmerkung von Rainer Schultes
- Regenbogen – Nur nicht unterscheidungskräftig, oder auch unbestimmt? ... 270  
 OGH 27. 5. 2021, 4 Ob 97/21 z  
 Mit Anmerkung von Clemens Grünzweig
- ABSOLUT – Absolut geschützt ..... 274  
 OGH 20. 4. 2021, 4 Ob 19/21 d  
 Mit Anmerkung von Florian Stiefsohn
- OTT-Dienste II – OTT: Replay & Catch up ..... 280  
 OGH 26. 11. 2020, 4 Ob 185/20i  
 Mit Anmerkung von Manfred Büchele



## Standards

- Impressum ..... 241
- Buchbesprechungen ..... 286



**Das Kleinod  
Ausseer Land  
(nicht nur) für Juristen!**

Sternthal  
Sabling, Salz und Seenglück

2021. 128 Seiten. Geb.  
ISBN 978-3-214-02715-5

**29,00 EUR**  
inkl. MwSt.

shop.manz.at

MANZ 

10/2021

S. 477-528, ART.-NR. 204-233

Oktober 2021

WU  
D3-Z137

# ZFR

ZEITSCHRIFT FÜR FINANZMARKTRECHT

Herausgeber: Olaf Riss, Martin Winner,  
Rainer Wolfbauer

## BEITRÄGE

- » **Thomas Stern:** Unionsrechtliche Ziele und Instrumente der Bankenaufsicht
- » **Bernhard Burtscher:** Haftung des Zahlungsdienstleisters: abschließende Regelung durch die Zahlungsdiensterichtlinie?
- » **Pia Summer:** EuGH zu Rechtsqualität, Rechtsschutz und Rechtsgültigkeit der EBA-Leitlinien über Produktüberwachung und Governance

## JUDIKATUR

- » **EuGH:** Wirksamkeit von Sanktionen bei mangelhafter Kreditwürdigkeitsprüfung
- » **VwGH:** Verlängerung der Frist zur Vorlage des Jahresabschlusses
- » **OGH:** Zahlstelle als „gemeinsamer Vertreter der Anleihegläubiger“ nach TSchVG
- » **BVwG:** Verspätete Ad-hoc-Meldung durch einen Pharmakonzern nach Widerruf der Zulassung von Arzneimitteln

## AKTUELLES

- » Neue Verordnungen der FMA



ZFR 10/2021

16. Jahrgang, Oktober 2021

## EDITORIAL

477

## BEITRÄGE

**Thomas Stern:** Unionsrechtliche Ziele und Instrumente der Bankenaufsicht 480

## JUDIKATUR IM FOKUS

**Bernhard Bartscher:** Haftung des Zahlungsdienstleisters: abschließende Regelung durch die Zahlungsdienstrichtlinie? 487

Vollharmonisierte Haftung des Zahlungsdienstleisters – aber nicht gegenüber dem Bürgen 492

**Pia Summer:** Eugh zu Rechtsqualität, Rechtsschutz und Rechtsgültigkeit der EBA-Leitlinien über Produktüberwachung und Governance 494

Leitlinien der EBA: Unionsrechtlicher Rechtsschutz und Gültigkeit 497

## JUDIKATUR

## EUGH

Nichtanwendbarkeit der Klausel-RL bei Vorliegen nationaler Vorschriften (Kumulierung von Darlehens- und Verzugszinsen) 499

Zur Wirksamkeit von Sanktionen bei mangelhafter Kreditwürdigkeitsprüfung 500

## WGH

## „AUF SICHTSRECHT“

Antrag eines Emittenten auf Verlängerung der Frist zur Vorlage des Jahresabschlusses: Zurückweisung der Amtsrevision der FMA 501

## OGH

## „BANKRECHT“

Geburtsdatum der organchaftlichen Vertreter oder Prokuristen eines Rechtsträgers im Grundbuchverfahren nicht erforderlich 502

Fremdwährungskredit – Unwirksamkeit des gesamten Vertrags? 504

Erfolgreiche Anfechtung eines Belastungs- und Veräußerungsverbots 505

## „ANLEGERRECHT“

Zahlstelle als „gemeinsamer Vertreter der Anleihegläubiger“ iSd §§ 15a f TSchVG 506

Unzulässige Klauseln bei einem Goldkaufplan 508

## „GESELLSCHAFTSRECHT“

Abfindungsansprüche: Gleichbehandlung für sämtliche Fälle des Gesellschafterverwechsls 510

## „INSOLVENZRECHT“

Zur Vertrauensschadenhaftung bei unterlassenem Insolvenzantrag 511



---

**BVwG****» AUFSICHTSRECHT**

Verspätete Ad-hoc-Meldung durch einen Pharmakonzern nach Widerruf der Zulassung von Arzneimitteln	514
Verspätete Vorlage eines geprüften Jahresabschlusses durch die Zweigniederlassung einer Bank	516
Einstellung eines Verwaltungsstrafverfahrens gegen eine Bank wegen Verstößen gegen die GW-Sorgfaltspflichten (Anm R. Wolfbauer)	518
Unzulässige Zurückweisung eines Antrags auf Fristverlängerung durch die FMA (Vorlage des Jahresfinanzberichts) (Anm R. Wolfbauer)	519

---

**AKTUELLES** (Rainer Wolfbauer)

Aktuelle Gesetzesvorhaben	521
Delegierte Verordnung (RTS) und Durchführungsverordnung iZm der vertraglichen Anerkennung von Herabschreibungs- und Umwandlungsbefugnissen	521
FMA-Incoming-Plattformverordnung: Anpassungen bei Anbringen nach BWG und BaSAG	523
Änderung der Prämienbegünstigte Zukunftsvorsorge-Zusatzrückstellungs-Verordnung	523
Anpassung der Verordnung über die Anlage zum Prüfungsbericht an das Bankenpaket	524
Änderung der FMA-Kostenverordnung hinsichtlich Dienstleistern in Bezug auf virtuelle Währungen	524
Änderung der Mindestinhalts-, Veröffentlichungs- und Sprachenverordnung 2019	525
OeNB erlässt Meldeverordnung GIMPI 2022	525

---

**REZENSIONEN**

<b>M. Gruber (Hrsg):</b> BörseG 2018/MAR. (Alexander Schopper)	526
<b>A. Weilinger/C. Knauder/M. Miernicki (Hrsg):</b> ZaDiG 2018. Kommentar zum Zahlungsdienstegesetz 2018. (Rainer Wolfbauer)	527

---

<b>Impressum</b>	528
------------------	-----





22.2021

Jahrgang 74 / 15.11.21

ISSN 0340-9031 / www.wpg.de

406/42122

**Fachlicher Beirat**

WP StB RA Dr. Hans-Peter Alcher

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 Relchel

Prof. Dr. Oliver Thomas



**KOMPETENZ SCHAFFT VERTRAUEN**

**RECHNUNGSLEGUNG**

**Die IFRS Foundation als neuer Standardsetzer für die Nachhaltigkeitsberichterstattung**

Irina Hosp und Benjamin Kraft » 1395

**Green and more: Nachhaltigkeitsberichterstattung bald auch im Mittelstand**

Volker Hartke » 1404

**Zur Praxis der Bilanzierung von Sicherungsbeziehungen nach der Einführung von IFRS 9**

Univ.-Prof. Dr. Brigitte Eierle, Dr. Sven Hartlieb und Lennart Prinz » 1407

**FINANCIAL SERVICES**

**Registrierungspflichtige Kapitalverwaltungsgesellschaften werden prüfungspflichtig und unterliegen einer gestärkten Geldwäscheaufsicht**

Anita Dietrich » 1416

**BRANCHEN**

**Latente Steuern im Kontext des Erwerbs von Immobilien-Objektgesellschaften**

René Drotleff, Ronny Eggert und Timon Kaiser » 1429

**MANAGEMENT & BERATUNG**

**Net Asset Value und gerichtliche Abfindungsbemessung im Spruchverfahren - Gerichtliche Anwendung und Gestaltungsvielfalt**

Dr. Tobias Quill, Marius Gottmann und Björn Pauli » 1438

**STEUERN & RECHT**

**Grundstücksüberlassung an Dritte und erbschaftsteuerliche Begünstigung**

Thomas R. Jorde » 1444

**ASSURANCE**

# Vom „Three Lines of Defense Model“ zum „Three Lines Model“

Wissenschaftlicher Beirat des DIIR –  
Deutsches Institut für Interne Revision e.V. » 1383



**ASSURANCE**

**KOMPAKT**

- IESBA Code of Ethics: Konsultation zu Folgeänderungen aufgrund neuer  
Qualitätsmanagement-Standards ..... » 1381
- Neufassung von IDW PH 9.860.3: Prüfung von Cloud-Diensten ..... » 1381
- Aus ausländischen Fachzeitschriften ..... » 1382

**ANALYSE**

- Vom „Three Lines of Defense Model“ zum „Three Lines Model“ – Impulse für die  
Corporate Governance  
*Wissenschaftlicher Beirat des DIIR – Deutsches Institut für Interne Revision e.V.* ... » 1383



**RECHNUNGSLEGUNG**

**KOMPAKT**

- ISSB als neuer Standardsetzer für die Nachhaltigkeitsberichterstattung ..... » 1393
- ESMA: Prüfungsschwerpunkte 2022 ..... » 1393
- Aus der Facharbeit des FASB ..... » 1394

**ANALYSE**

- Die IFRS Foundation als neuer Standardsetzer für die Nachhaltigkeits-  
berichterstattung – Eine Analyse der Stellungnahmen zu den Vorschlägen  
im Exposure Draft ED/2021/5  
*Irina Hosp und Benjamin Kraft* ..... » 1395
- Green and more: Nachhaltigkeitsberichterstattung bald auch im Mittelstand  
*Volker Hartke* ..... » 1404
- Zur Praxis der Bilanzierung von Sicherungsbeziehungen nach der Einführung  
von IFRS 9 – Eine deskriptive Analyse deutscher kapitalmarktorientierter  
Unternehmen  
*Univ.-Prof. Dr. Brigitte Eierle, Dr. Sven Hartlieb und Lennart Prinz* ..... » 1407



**FINANCIAL SERVICES**

**KOMPAKT**

- EU stärkt Bankensystem ..... » 1415

**ANALYSE**

- Registrierungspflichtige Kapitalverwaltungsgesellschaften werden  
prüfungspflichtig und unterliegen einer gestärkten Geldwäscheaufsicht –  
Weitreichende Änderungen durch das Anlegerschutzstärkungsgesetz  
*Anita Dietrich* ..... » 1416



**BRANCHEN**

**ANALYSE**

- Latente Steuern im Kontext des Erwerbs von Immobilien-Objektgesellschaften –  
Antworten auf Praxisfragen der Bilanzierung und Prüfung  
*René Drotleff, Ronny Eggert und Timon Kaiser* ..... » 1429



MANAGEMENT & BERATUNG

ANALYSE

Net Asset Value und gerichtliche Abfindungsbemessung im Spruchverfahren –  
Gerichtliche Anwendung und Gestaltungsvielfalt: von der Nische in den  
Gerichtssaal

*Dr. Tobias Quill, Marius Gottmann und Björn Pauli* ..... » 1438




STEUERN & RECHT

ANALYSE

Grundstücksüberlassung an Dritte und erbschaftsteuerliche Begünstigung –  
Zugleich ein Blick auf die jüngste „BFH-Trilogie“ in der Rechtsprechung  
des II. Senats

*Thomas R. Jorde* ..... » 1444



Autor werden  
im IDW Verlag!



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

# PiR

11

12.11.2021

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

## FOKUS

- 303 Folgebewertung von Sachanlagen und immateriellen Vermögenswerten  
Dr. Jens Reinke und Prof. Dr. Stefan Müller
- 308 Die Bilanzierung von non fungible tokens (NFTs) nach IFRS  
Wladislav Gawenko, M. Sc. und Prof. Dr. Michael Hinz
- 313 „Climate Standard Prototype“: Arbeitspapier der EFRAG zur zukünftigen europäischen Nachhaltigkeitsberichterstattung  
Mag. (FH) Josef Baumüller und M.Sc. Oliver Scheid

## PRO & CONTRA

- 323 Klima-Fokus in der schönen neuen Bilanzwelt?  
Prof. Dr. Andreas Haaker und WP Dr. Jens Freiberg

## IFRS AKTUELL

- 326 IVSC-Papier: Immobilienbewertung unter Berücksichtigung von ESG-Faktoren  
WP Prof. Dr. Daniel T. Fischer

## IFRS UND STEUERBILANZ

- 328 Beteiligungen an Kapitalgesellschaften im handelsrechtlichen Jahresabschluss, der Steuerbilanz und im separaten Einzelabschluss nach IFRS  
Prof. Dr. Hanno Kirsch

## KOMPAKTWISSEN

- 330 Bewertung von Eigenkapitalinstrumenten mit Verfügungsbeschränkungen  
WP Dr. Jens Freiberg

## PRAXISFÄLLE

- 332 Bilanzierung von Ersatzteilen  
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

## HERAUSGEBER

WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach, WP Dr. Jens Freiberg

## FOKUS

- 303 **Folgebewertung von Sachanlagen und immateriellen Vermögenswerten**  
Empirische Analyse der IFRS-Konzernabschlüsse 2020 der Unternehmen des DAX 30  
Dr. Jens Reinke und Prof. Dr. Stefan Müller
- 308 **Die Bilanzierung von non fungible tokens (NFTs) nach IFRS**  
Wladislav Gawenko, M. Sc. und Prof. Dr. Michael Hinz
- 313 **„Climate Standard Prototype“: Arbeitspapier der EFRAG zur zukünftigen europäischen Nachhaltigkeitsberichterstattung**  
Darstellung und kritische Würdigung  
Mag. (FH) Josef Baumüller und M.Sc. Oliver Scheid

## PRO &amp; CONTRA

- 323 **Klima-Fokus in der schönen neuen Bilanzwelt?**  
Prof. Dr. Andreas Haaker und WP Dr. Jens Freiberg

## IFRS NEWS

- 325 **Request for Information zum Start des post-implementation review von IFRS 9**  
Dipl.-Ök. Daniel Schubert

## IFRS AKTUELL

- 326 **IVSC-Papier: Immobilienbewertung unter Berücksichtigung von ESG-Faktoren**  
WP Prof. Dr. Daniel T. Fischer

## IFRS UND STEUERBILANZ

- 328 **Beteiligungen an Kapitalgesellschaften im handelsrechtlichen Jahresabschluss, der Steuerbilanz und im separaten Einzelabschluss nach IFRS**  
Prof. Dr. Hanno Kirsch

## KOMPAKTWISSEN

- 330 **Bewertung von Eigenkapitalinstrumenten mit Verfügungsbeschränkungen**  
WP Dr. Jens Freiberg

## PRAXISFÄLLE

- 332 **Bilanzierung von Ersatzteilen**  
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

- V Verlagsservice/Impressum  
Inklusive Hinweis auf die **aktualisierte Arbeitshilfe „IFRS-Regelungsvorhaben auf einen Blick“** (Stand: 29.10.2021)



Merksatz



Siehe auch



Literatur



Experten-Blog



Weblink



Quelle



Informationen

# StuR



21

12.11.2021

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

► BEILAGE: Steuerbilanzpolitik in Corona-Zeiten

## STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 833 Die Rückoption nach § 1a Abs. 4 KStG im Lichte der Einbringungsgewinnbesteuerung  
StB Marcel Jordan, M.Sc.
- 841 Verlustverwertung durch Verschmelzung von Kapitalgesellschaften  
StB/vBP Prof. Dr. Hans Ott
- 848 Rechnungsabgrenzung auch bei Ausgaben von geringer Bedeutung  
Rico Zischka
- 851 Kapitalmarktorientierte Unternehmen i. S. des Finanzmarktintegritätsstärkungsgesetzes  
Dr. Christoph Schmidt und Dr. Carola Rinker
- 854 Status Quo der Quartalsberichterstattung  
Prof. Dr. Ludwig Hierl

## PRAXISFÄLLE

- 859 Ersatzteile als Anlage- oder Umlaufvermögen  
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

## AKTUELL BERATEN

- 860 Keine Abfärbung von gewerblichen Beteiligungseinkünften bei der Gewerbesteuer  
StB Michael Seifert

## KURZNACHRICHTEN

- 862 Teilwertzuschreibung von Fremdwährungsverbindlichkeiten bei fundamentaler Änderung der wirtschaftlichen oder währungspolitischen Daten
- 863 Abzinsungssatz von 5,5 % für unverzinsliche Darlehensverbindlichkeiten
- 865 Besteuerung von Anteilszuteilungen durch eine EU-Kapitalgesellschaft – steuerneutrale Kapitalmaßnahmen i. S. des § 20 Abs. 4a EStG
- 868 Ermittlung fremdüblicher Zinsen auf Konzerndarlehen

## HERAUSGEBER:

WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

## StuB

## STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 833 **Die Rückoption nach § 1a Abs. 4 KStG im Lichte der Einbringungsgewinnbesteuerung**  
Implikationen aus der aktuellen Finanzrechtsprechung zu Folgeumwandlungen für das Optionsmodell

StB Marcel Jordan, M.Sc.

- 841 **Verlustverwertung durch Verschmelzung von Kapitalgesellschaften**  
Konsequenzen aus dem BFH-Urteil vom 17.11.2020 - I R 2/18

StB/vBP Prof. Dr. Hans Ott

- 848 **Rechnungsabgrenzung auch bei Ausgaben von geringer Bedeutung**  
Ade „Kurzlauf-Geringwert-Steuerverschiebung“

Rico Zischka

- 851 **Kapitalmarktorientierte Unternehmen i. S. des Finanzmarktintegritätsstärkungsgesetzes**  
Gesetzliche Vorgaben und Anwendbarkeit

Dr. Christoph Schmidt und Dr. Carola Rinker

- 854 **Status Quo der Quartalsberichterstattung**  
Ergebnisse einer empirischen Untersuchung fünf Jahre nach der letzten grundlegenden Novellierung

Prof. Dr. Ludwig Hierl

## PRAXISFÄLLE

- 859 **Ersatzteile als Anlage- oder Umlaufvermögen**

WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

## AKTUELL BERATEN

- 860 **Keine Abfärbung von gewerblichen Beteiligungseinkünften bei der Gewerbesteuer**

StB Michael Seifert

## KURZNACHRICHTEN

- 862 Teilwertzuschreibung von Fremdwährungsverbindlichkeiten bei fundamentaler Änderung der wirtschaftlichen oder währungspolitischen Daten

- 863 Teilwertzuschreibung bei einer Fremdwährungsverbindlichkeit mit einer Restlaufzeit von mehr als zehn Jahren aufgrund von Stützungskäufen einer Notenbank

- 863 Abzinsungssatz von 5,5 % für unverzinsliche Darlehensverbindlichkeiten

- 864 Einrichtung von Ersatzflächenpools durch Landwirte

- 864 Baumaßnahmen an Baudenkmalen

- 864 § 2a Abs. 1 Satz 1 Nr. 5 EStG umfasst nicht den Verlust der Einlage des stillen Gesellschafters

- 865 Rentenzahlungen aus einem vor dem 1.1.2005 abgeschlossenen begünstigten Versicherungsvertrag

- 865 Besteuerung von Anteilszuteilungen durch eine EU-Kapitalgesellschaft I – steuerneutrale Kapitalmaßnahmen i. S. des § 20 Abs. 4a EStG

- 866 Besteuerung von Anteilszuteilungen durch eine EU-Kapitalgesellschaft II

- 866 Zuteilung von Aktien im Rahmen eines ausländischen „Spin-Off“

- 867 Energetische Maßnahmen nach § 35c EStG

- 868 Ermittlung fremdüblicher Zinsen auf Konzerndarlehen

- 869 Überhöhte Verzinsung eines Gesellschafterdarlehens als vGA

- 869 Haftung bei Forderungsabtretung

- 869 Drittwirkung der Steuerfestsetzung bei Organschaft

- 870 Belegnachweis beim Vorsteuerabzug

- 870 Garantiezusage eines Kfz-Händlers als Versicherungsleistung

- 870 Konsequenzen des Brexit

- 871 Beurteilung des Verlegeranteils an den Einnahmen aus gesetzlichen Vergütungsansprüchen

- 871 Abzugsfähigkeit von Zahlungen des Beschenkten zur Abwendung von Ansprüchen des beeinträchtigten Vertragserben bzw. Nacherben

- VII Service/Impressum

 Literatur

 Audio

 Experten-Blog

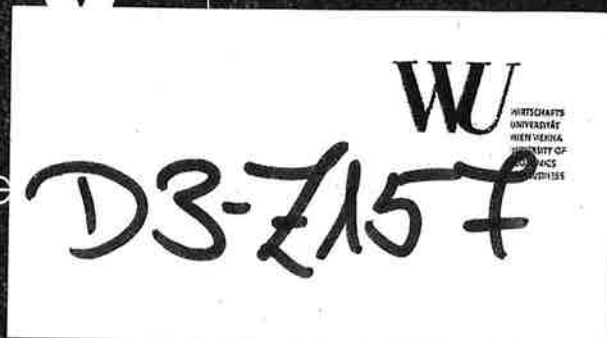
 Video

# ZaöRV

Zeitschrift für ausländisches  
öffentliches Recht und Völkerrecht

3|2021

81. Jahrgang  
Seiten 585–884



## Aus dem Inhalt

**Elif Askin**

Environmental Injustice: The (Unaddressed)  
Case of Toxic Waste Disposal in the Global South

**Special Issue:**

**International Law and the Internet**

Edited by Angelo Jr Golia, Matthias Kettemann &  
Raffaëla Kunz

**With Contributions by**

Annalisa Ciampi, Stefano Dominelli, Nula Frei,  
Cäcilia Maria Hermes, Ralph Janik,  
Christine Kaufmann, Antonio Segura-Serrano,  
Patricia A. Vargas-León, Rolf H. Weber,  
Chien-Huei Wu



# Inhaltsverzeichnis



## Comment

- Elif Askin: Environmental Injustice: The (Unaddressed) Case of Toxic Waste Disposal in the Global South* ..... 585

## Abhandlungen \*

- Angelo Jr Golia / Matthias C. Kettemann / Raffaella Kunz: International Law and the Internet* ..... 597
- Rolf H. Weber: Integrity in the 'Infinite Space' – New Frontiers for International Law* ..... 601
- Nula Frei: Equality as a Principle of the Networked World? An Exploratory Search for 'Cyber-Equality' in the Field of Internet Governance* ..... 627
- Chien-Huei Wu: Sovereignty Fever: The Territorial Turn of Global Cyber Order* ..... 651
- Annalisa Ciampi: The Role of the Internet in International Law-Making, Implementation and Global Governance* ..... 677
- Antonio Segura-Serrano: Cybersecurity and Cybercrime: Dynamic Application versus Norm-Development* ..... 701
- Stefano Dominelli: Internet and eDiplomacy: 'Traditional' Diplomatic Law in the Digital Era* ..... 733
- Patricia A. Vargas-León: Microsoft Corp. v. United States and the 'Hot Pursuit': A Case Study Against the Application of the Law of the Sea into the Cyberspace* ..... 755
- Christine Kaufmann: Responsible Business in a Digital World – What's International Law Got to Do With It?* ..... 781
- Cäcilia Maria Hermes: Cyberspace as an Example of Self-Organisation from a Network Perspective* ..... 817
- Ralph Janik: Interpretive Community 2.0: How Blogs and Twitter Change International Law Scholarship* ..... 841

---

\* Alle als Abhandlungen veröffentlichten Beiträge haben zuvor ein Begutachtungsverfahren (double-blind peer review) durchlaufen. / All articles published under the heading "Abhandlungen" were subject to double-blind peer review.

## Buchbesprechungen

<i>Gooble, Thilo: Freiraum oder Herrschaftsgebiet. Menschenrecht auf Zugang und völkerrechtliche Prinzipien als Schranken staatlichen Handelns im Internet (Clara Rauchegger / Janine Prantl) .....</i>	867
<i>Amoroso, Daniele: Autonomous Weapons Systems and International Law (Elisabeth Hoffberger-Pippan) .....</i>	873
<i>Delerue, François: Cyber Operations and International Law (Rachel F. Behring) .....</i>	879

# EuZV

D3-767

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN  
VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

## Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

### In Zusammenarbeit mit der Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Jürgen Basedow

Dr. Andreas von Bonin

Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Claus-Wilhelm Canaris †

Prof. Dr. Susanne Kalss

Dr. Ulrich Karpenstein

Johannes Laitenberger

Prof. Dr. Katja Langenbucher

Dr. Luigi Malferrari

Prof. Dr. Dr. h. c. Ingolf Pernice

Prof. Dr. Dr. h. c. Uwe H. Schneider

Dr. Dominik Schnichels

Dr. Ulrich Soltész

Prof. Dr. Walter A. Stoffel

Prof. Dr. Stephan Wernicke

Prof. Dr. Ferdinand Wollenschläger

### Aus dem Inhalt

- **Michael Hördt**  
Das Protokoll zu Irland und Nordirland und die Rolle des EuGH unter Beschuss (Gastkommentar) 913
  - **Oliver Mader**  
Wege aus der Rechtsstaatsmisere – Teil 1 917
  - **Marisa E. Machacek**  
Die Anwendung der neuen MiCA-Verordnung auf Dezentrale Finanzanwendungen 923
  - **Stefan Heiss**  
Europäische Haftungsregeln für Künstliche Intelligenz 932
  - **Roland Derksen**  
Vertragsverletzung durch höchstrichterliche Entscheidungen zu geldpolitischen Maßnahmen der EZB 938
- 
- **EuGH**  
Investitionsschutz: Unwirksamkeit der Energiecharta zwischen EU-Mitgliedstaaten (m. Anm. Nicolaj Kuplewatzky, S. 950) 945
  - **BGH**  
Zivilprozessrecht: Deutsche Zuständigkeit für deliktische Haftung nach Kaufvertragsschluss in Bulgarien (m. Anm. Max Finkelmeier, S. 954) 952
  - **OLG München**  
Brexit: Keine Parteifähigkeit für britische Limited mit deutschem Verwaltungssitz (m. Anm. Magnus Habighorst, S. 957) 955



C.H. BECK

# 21/2021

8. November 2021

32. Jahrgang S. 913–960



5450202121

# Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht



European Journal of Business Law · Revue Européenne de Droit Économique

## EuZW 21/2021

8. November · 32. Jahrgang 2021 · Seite 913–960

### Inhalt

<b>Gastkommentar</b>	<b>Michael Hördt</b> Das Protokoll zu Irland und Nordirland und die Rolle des EuGH unter Beschuss. Wie kann Stabilität gewahrt werden?	913
<b>Europa-Report</b>	Außenwirtschaftsrecht, Institutionelles	915
<b>Aufsätze und Berichte</b>	<b>Oliver Mader</b> Wege aus der Rechtsstaatsmisere: der neue EU-Verfassungsgrundsatz des Rückschrittsverbots und seine Bedeutung für die Wertedurchsetzung – Teil 1	917
	<b>Marisa E. Machacek</b> Die Anwendung der neuen MiCA-Verordnung auf Dezentrale Finanzanwendungen	923
	<b>Stefan Heiss</b> Europäische Haftungsregeln für Künstliche Intelligenz	932
<b>Zur Rechtsprechung</b>	<b>Roland Derksen</b> Vertragsverletzung durch höchstrichterliche Entscheidungen zu geldpolitischen Maßnahmen der EZB	938

### Rechtsprechung

EuGH	02.09.2021 – C-741/19	Investitionsschutz: Unwirksamkeit der Energiecharta zwischen EU-Mitgliedstaaten <b>(m. Anm. Nicolaj Kuplewatzky, S. 950)</b>	945
BGH	20.07.2021 – VI ZR 63/19	Zivilprozessrecht: Deutsche Zuständigkeit für deliktische Haftung nach Kaufvertragsschluss in Bulgarien <b>(m. Anm. Max Finkelmeier, S. 954)</b>	952
OLG München	05.08.2021 – 29 U 2411/21 Kart	Brexit: Keine Parteifähigkeit für britische Limited mit deutschem Verwaltungssitz <b>(m. Anm. Magnus Habighorst, S. 957)</b>	955
EuGH	09.09.2021 – C-33/20	Verbraucherschutz: Widerruf von Kreditverträgen nach Fristablauf (Ls.)	959
EuGH	02.09.2021 – C-570/19	Reiserecht: Passagierrechte bei Stornierung einer Schiffsreise (Ls.)	960

**Regulierung von künstlicher Intelligenz für FinTech-Anwendungen**

Cornelia Stenge | Cino Wrthensohn | Luca Stäubli

**Intelligence artificielle: licence libre et gouvernance collective des données**

Yaniv Benhamou

**Intelligence artificielle: la titularité des données**

Philippe Gilliéron

**Zivilrechtliche Aspekte von Geschäftsabwicklungen auf DLT-Handelsplattformen**

Rolf H. Weber

**Möglichkeiten zur rechtsgeschäftlichen Begründung von Sicherungsrechten an Kryptowährungen**

Ronald Kogens | Mark Montanari

**Digitale Inhalte und Dienstleistungen**

Mirjam Eggen

**Fairnessregeln für Mitarbeiterbefragungen in internen Untersuchungen bei Banken**

Othmar Strasser

**Berichterstattung | Comptes-rendus**

**Die Praxis des Jahres 2020 im Übernahmerecht**

Georg Gotschev | Marie Jenny | Marc D. Nagel | Lukas Roos

**Vergütungstransparenz in Schweizer Aktiengesellschaften**

Bundesgerichtsurteil 4A\_561/2020 vom 25. Februar 2021

Bruno Mahler | Hans Caspar von der Crone

**Solidarische Haftung einer Bank für Menschenrechtsverletzungen im Sudan**

Entscheid Kashef v. BNP Paribas vom 16. Februar 2021

Corinne Widmer Lüchinger



## Inhalt | Table des matières



<b>In eigener Sache   Affaires internes</b> Hans Caspar von der Crone   Charlotte M. Baer	391
<b>Éditorial</b> Isabelle Romy   Marc Amstutz	392
<b>Beiträge   Contributions</b>	
<b>Regulierung von künstlicher Intelligenz für FinTech-Anwendungen: Stand der Diskussion in der Schweiz und im Ausland</b> Cornelia Stengel   Gino Wirthensohn   Luca Stäubli	395
<b>Intelligence artificielle: licence libre et gouvernance collective des données à travers l'altruisme des données et les data trusts</b> Yaniv Benhamou	419
<b>Intelligence artificielle: la titularité des données</b> Philippe Gilliéron	435
<b>Zivilrechtliche Aspekte von Geschäftsabwicklungen auf DLT-Plattformen</b> Rolf H. Weber	450
<b>Möglichkeiten zur rechtsgeschäftlichen Begründung von Sicherungsrechten an Kryptowährungen als unkörperliche Gegenstände sui generis unter geltendem Recht</b> Ronald Kogens   Mark Montanari	461
<b>Digitale Inhalte und Dienstleistungen: Eine obligationenrechtliche Betrachtung</b> Mirjam Eggen	470
<b>Fairnessregeln für Mitarbeiterbefragungen in internen Untersuchungen bei Banken</b> Othmar Strasser	485
<b>Berichterstattung   Comptes-rendus</b>	
<b>Die Praxis des Jahres 2020 im Übernahmerecht</b> Georg Gotschev   Marie Jenny   Marc D. Nagel   Lukas Roos	498
<b>Vergütungstransparenz in Schweizer Aktiengesellschaften</b> Bundesgerichtsurteil 4A_561/2020 vom 25. Februar 2021 Mit Bemerkungen von Bruno Mahler und Hans Caspar von der Crone	513
<b>Solidarische Haftung einer Bank für Menschenrechtsverletzungen im Sudan</b> Entscheid Kashif v. BNP Paribas des US District Court for the Southern District of New York vom 16. Februar 2021 Mit Bemerkungen von Corinne Widmer Lüchinger	526
<b>Autorenverzeichnis   Liste des auteurs</b>	538

## Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

### n Zusammenarbeit mit der Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Jürgen Basedow

Dr. Andreas von Bonin

Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Claus-Wilhelm Canaris

Prof. Dr. Susanne Kalss

Dr. Ulrich Karpenstein

Johannes Laitenberger

Prof. Dr. Katja Langenbucher

Dr. Luigi Malferrari

Prof. Dr. Dr. h. c. Ingolf Pernice

Prof. Dr. Dr. h. c. Uwe H. Schneider

Dr. Dominik Schnichels

Dr. Ulrich Soltész

Prof. Dr. Walter A. Stoffel

Prof. Dr. Stephan Wernicke

Prof. Dr. Ferdinand Wollenschläger

### Aus dem Inhalt

- 
- **Dominik Schnichels**  
Europäisches Zollrecht – Quo Vadis? (Editorial) 865
  - **Ulrich Soltész**  
Effet Utile als Allzweckwaffe im  
Kartellschadensersatz 869
  - **Maximilian Wormit**  
Europäisches Produktrecht im Zeichen der  
ressourceneffizienz 873
  - **André Janssen/Christian Johannes Wahnschaffe**  
Von Impfstoffen und Einheitsrecht: Zur verkannten  
Rolle des UN-Kaufrechts im Rechtsstreit der  
Europäischen Union mit AstraZeneca 877
  - **Frederick Rieländer**  
eDate revisited: Schranken der Interessenmittel-  
punkt-Zuständigkeit bei Persönlichkeitsrechts-  
verletzungen in ubiquitären Medien 884
- 
- **EuGH**  
Urheberrecht: Vorhersehbarkeit der Zuständigkeit  
nach Art. 7 Nr. 2 Brüssel Ia-VO erfordert eine  
restriktive Auslegung 890
  - **EuGH**  
Energierrecht: Die Rolle der Bundesnetzagentur  
als Regulierungsbehörde  
(m. Anm. Boris Scholtka, S. 900) 893
  - **EuGH**  
Urheberrecht: Keine automatische Haftung für  
Urheberrechtsverstöße auf Internetplattformen  
(m. Anm. Thomas Ewert, S. 911) 902



C.H. BECK

# 20/2021

5. Oktober 2021

2. Jahrgang S. 865–912



# Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

European Journal of Business Law · Revue Européenne de Droit Economique

## EuZW 20/2021

25. Oktober · 32. Jahrgang 2021 · Seite 865–912



## Inhalt

<b>Editorial</b>	<b>Dominik Schnichels</b> Europäisches Zollrecht – Quo Vadis?	865
<b>Europa-Report</b>	Steuerrecht, Grundrechte, Ökologischer und digitaler Wandel, Binnenmarkt, Wettbewerbsrecht, Brexit	867
<b>Aufsätze und Berichte</b>	<b>Ulrich Soltész</b> Effet Utile als Allzweckwaffe im Kartellschadensersatz – Ein Vorbild für andere Rechtsbereiche?	869
	<b>Maximilian Wormit</b> Europäisches Produktrecht im Zeichen der Ressourceneffizienz	873
	<b>André Janssen/Christian Johannes Wahnschaffe</b> Von Impfstoffen und Einheitsrecht: Zur verkannten Rolle des UN-Kaufrechts im Rechtsstreit der Europäischen Union mit AstraZeneca	877
<b>Zur Rechtsprechung</b>	<b>Frederick Rieländer</b> eDate revisited: Schranken der Interessenmittelpunkt-Zuständigkeit bei Persönlichkeitsrechtsverletzungen in ubiquitären Medien	884
<b>Rechtsprechung</b>		
EuGH	17.06.2021 – C-800/19 Urheberrecht: Vorhersehbarkeit der Zuständigkeit nach Art. 7 Nr. 2 Brüssel Ia-VO erfordert eine restriktive Auslegung	890
EuGH	02.09.2021 – C-718/18 Energieright: Die Rolle der Bundesnetzagentur als Regulierungsbehörde (m. Anm. Boris Scholtka, S. 900)	893
EuGH	22.06.2021 – C-682/18, C-683/18 Urheberrecht: Keine automatische Haftung für Urheberrechtsverstöße auf Internetplattformen (m. Anm. Thomas Ewert, S. 911)	902
EuGH	02.09.2021 – C-722/19 Vergaberecht: Erneuerung einer Konzession zur Veranstaltung von Sofortlotteriespielen	912



# ZEuP Zeitschrift für Europäisches Privatrecht

4/2021



D3-L233

Herausgegeben von  
Jürgen Basedow  
Anatol Dutta  
Eva-Maria Kieninger  
Heike Schweitzer  
Gerhard Wagner  
Marc-Philippe Weller  
Reinhard Zimmermann

*Christia*  
Ein eur  
sachen ohne das Vereinigte Königreich? 781

*Stefan Korch*  
Vertragsrecht in der Datenökonomie 792

*Sebastian Omlor*  
Der Zugang zum Zahlungskonto nach  
deutschem und europäischem Recht 821

*Jens-Uwe Franck*  
On the Directive on Unfair Trading  
Practices in the Agri-food Supply Chain 843

*Jan Thiessen*  
Otto von Gierke (1841–1921) 892

*Günter Reiner/Pavel Usvatov*  
Das Trennungs- und Abstraktionsprinzip  
aus Sicht des russischen Zivilrechts – zur  
Übertragung von OOO-Geschäftsanteilen 938

Entscheidungen

*Robert Magnus*  
Die vergebliche Partnersuche im  
Internet und Ansprüche auf Wertersatz 967

*Christiane von Bary*  
Die Vaterschaftsanfechtung nach  
Anerkennung wider besseres Wissen  
und das Kindeswohl 981

*Mateusz Pilich*  
Jurisdiction in claims of the housing  
community against its members 997

*Ansgar Ohly*  
Verleitung zum Vertragsbruch bei  
Unsicherheit über die Rechtslage 1017

Dokumentation 1033

Bibliothek 1039



C.H. BECK

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


7850202104

# Inhaltsverzeichnis



## Leitartikel

*Christian Kohler*: Ein europäischer Justizraum in Zivilsachen ohne das  
Vereinigte Königreich? ..... 781

## I. Artikel

*Stefan Korch*: Vertragsrecht in der Datenökonomie – Datenprivatrecht  
zwischen europäischem Datenschutz und technischer Realität ..... 792

*Sebastian Omlor*: Der Zugang zum Zahlungskonto nach deutschem und  
europäischem Zahlungsdienste- und Wettbewerbsrecht ..... 821

*Jens-Uwe Franck*: The Directive on Unfair Trading Practices in the  
Agrifood Supply Chain: Regulatory Ambitions and Legal Instruments ..... 843

## Rückblick

*Jan Thiessen*: Otto von Gierke (1841–1921) ..... 892

## II. Entwicklungen

*Günter Reiner/Pavel Usvatov*: Das Trennungs- und Abstraktionsprinzip  
aus Sicht des russischen Zivilrechts: Betrachtungen unter besonderer  
Berücksichtigung der Übertragung von OOO-Geschäftsanteilen .... 938

## III. Entscheidungen

*Robert Magnus*: Die vergebliche Partnersuche im Internet und Ansprüche  
auf Wertersatz – Entscheidung des EuGH vom 8. Oktober 2020 .... 967

*Christiane von Bary*: Zurück auf Los? Die Vaterschaftsanfechtung nach  
Anerkennung wider besseres Wissen und das Kindeswohl – Ent-  
scheidung der Cour de Cassation vom 14. Oktober 2020 ..... 981

*Mateusz Pilich*: Jurisdiction and law applicable in matters of claims of the  
housing community against its members – Judgment of the Court of  
Justice of the European Union of 8 May 2019 ..... 997

*Ansgar Ohly*: „Lawyers rarely give unequivocal advice“ – die Verleitung  
zum Vertragsbruch im englischen und deutschen Recht bei Unsi-  
cherheit über die Rechtslage – Entscheidung des Court of Appeal of  
England and Wales vom 27. Februar 2020 ..... 1017

## IV. Dokumentation

*Materialien*

Rechtsakte der Europäischen Union auf dem Gebiet des Europäischen Privatrechts 2020 .....	1033
--	------

*Information*

<i>Marcus Müller</i> : Tagungsbericht: ERA Seminar „Kollektiver Rechtsschutz in der EU“ vom 1. und 2. Juni 2021 .....	1035
--	------

## V. Bibliothek

Juan Pablo Murga Fernández: Los sistemas de liquidación de las deudas sucesorias (2020) ( <i>Gregor Christandl</i> ) .....	1039
Kenneth G. C. Reid/Marius J. de Waal/Reinhard Zimmermann: Comparative Succession Law – Mandatory Family Protection III (2020) ( <i>Markus G. Puder</i> ) .....	1041
Holger Altmeppen/Sebastian Lohsse/Ingo Reichard/Martin Schermaier: Rolf Knütel – Ausgewählte Schriften (2021) ( <i>Reinhard Zimmermann</i> ) .	1043
Gianni Santucci/Paolo Ferretti/Sabrina Di Maria: Fondamenti del diritto europeo. Esperienze e prospettive (2019) ( <i>Francesco Mezzanotte</i> ) .....	1045
Helmut Heiss/Leander D. Loacker: Grundfragen des Konsumenten- rechts (2020) ( <i>Jürgen Basedow</i> ) .....	1047

## Zu guter Letzt

<i>Anatol Dutta</i> : Kochen mit dem Amtsblatt der Europäischen Union .....	1051
---	------



D3-Z189

# Internationales Handelsrecht

**Herausgegeben von:** RA Prof. Dr. Rolf Herbert · RIOLG Prof. Dr. Ulrich Magnus ·  
RA Prof. Dr. Burghard Piltz · RA Dr. Karl-Heinz Thume

[internationales-handelsrecht.net](http://internationales-handelsrecht.net)

**gemeinsam mit:** MDgtin. Prof. Dr. G. Beate Czerwenka · RA Dr. Tobias Eckardt · RA Dr. Raimond Emde · Prof. Dr. Dr.h.c. Franco Ferrari · Prof. Dr. Christiana Fountoulakis · RA Dr. Christian Groß · Prof. Dr. Peter Huber · RA Prof. Dr. Stefan Kröll · Prof. Dr. Brigitta Lurger · Prof. Dr. Peter Mankowski · Prof. Dr. Ingo Saenger · Prof. Dr. Ingeborg Schwenzer

<b>Aufsätze &gt;</b>	<b>Stefan Kröll</b> – Schiedsklauseln in internationalen Kaufverträgen: Fragen des anwendbaren Rechts .....	177
<b>Entscheidungen &gt;</b>	Aufrechnung in einem Polnisch-Schwedischen Liefervertrag (HÖGSTA DOMSTOLENS Stockholm (Swedish Supreme Court), Urt. v. 29.5.2020 – t-6032-16) .....	187
	Beweislast des Käufers hinsichtlich der mangelnden Eigentums- verschaffung (OLG Celle v. 13.3.2019 – 7 U 158/18) .....	190
	Schadensersatzsatz statt der Leistung kann nicht anhand fiktiver Mängelbeseitigungskosten bemessen werden (BGH, Beschl. v. 8.10.2020 – VII ARZ 1/20) .....	192
	Zur Stufenklage / fehlerhafter Buchauszug berechtigt nur zur Ergänzung (OLG Hamm, Urt. v. 10.2.2020 – 18 U 27/16) .....	203
	Zur Delkredere-Haftung des Kommissionärs im Falle des Misstrades (BGH, Urt. v. 22.9.2020 – XI ZR 39/19) .....	207
	Zur gesamtschuldnerischen Haftung des Hauptvertreters und Unternehmers gegenüber dem Untervertreter (BGH, Urt. v. 22.10.2020 – VII ZR 293/19) .....	214
	Brexit macht aus Ltd eine GbR, OHG oder ein einzelkaufmännisches Unternehmen (OLG München, Urt. v. 5.8.2021 – 29 U 2411/21 Kart) .....	217



# Internationales Handelsrecht

Zeitschrift für das Recht des internationalen Warenkaufs und Warenvertriebs



## Herausgeber:

Rechtsanwalt Prof. Dr. Rolf Herbert · Rechtsanwalt Prof. Dr. Burghard Piltz (geschäftsführend), Piltz Legal Rechtsanwälte PartG mbB, Mozartstr. 16, 12247 Berlin, piltz@internationales-handelsrecht.net. Verantwortlich für den Textteil: RiOLG Prof. Dr. Ulrich Magnus, Seminar für ausländisches und internationales, Privat- und Prozessrecht an der Universität Hamburg, Schlüterstraße 28, 20146 Hamburg, frdv160@uni-hamburg.de · Rechtsanwalt Dr. Karl-Heinz Thume, Fries Rechtsanwälte, Bernhardstraße 1, 90431 Nürnberg, thume@friesrae.de

## Inhalt

internationales-handelsrecht.net

### Aufsätze

#### **Stefan Kröll – Schiedsklauseln in internationalen Kaufverträgen: Fragen des anwendbaren Rechts**

Schiedsklauseln, wie auch sonstigen Streiterledigungsklauseln, kommt in der Praxis eine leider immer wieder unterschätzte Bedeutung zu. Der praxisorientierte Aufsatz behandelt unter Berücksichtigung relevanter Rechtsprechung Fragen des auf Schiedsklausel anwendbaren Rechts, das gerade bei Problemfällen eine zentrale Rolle spielt. .... 177

### Entscheidungen

#### **UN-Kaufrecht (CISG)**

Aufrechnung in einem Polnisch-Schwedischen Liefervertrag (HÖGSTA DOMSTOLENS Stockholm (Swedish Supreme Court), Ur t. v. 29.5.2020 – t-6032-16) ..... 187

Beweislast des Käufers hinsichtlich der mangelnden Eigentumsverschaffung (OLG Celle v. 13.3.2019 – 7 U 158/18) ..... 190

#### **Nationales Kaufrecht**

Schadensersatzsatz statt der Leistung kann nicht anhand fiktiver Mängelbeseitigungskosten bemessen werden (BGH, Beschl. v. 8.10.2020 – VII ARZ 1/20, ECLI:DE:BGH:2020:081020BVIIARZ1.20.0) ..... 192

#### **Vertriebsrecht**

Zur Stufenklage / fehlerhafter Buchauszug berechtigt nur zur Ergänzung (OLG Hamm, Ur t. v. 10.2.2020 – 18 U 27/16, ECLI:DE:OLGHAM:2020:0210.18U27.16.2000) ..... 203

Zur Delkredere-Haftung des Kommissionärs im Falle des Misstrades (BGH, Ur t. v. 22.9.2020 – XI ZR 39/19, ECLI:DE:BGH:2020:220920UXIZR39.19.0) ..... 207

Eingliederung in das Vertriebsnetz des Herstellers, dessen Weisungsrecht und eine Vertriebspflicht ist Voraussetzung für einen Vertragshändler (OLG Hamm, Ur t. v. 14.5.2020 – 18 U 93/19, ECLI:DE:OLGHAM:2020:0514.18U93.19.2000) ..... 210

Zur gesamtschuldnerischen Haftung des Hauptvertreters und Unternehmers gegenüber dem Untervertreter (BGH, Ur t. v. 22.10.2020 – VII ZR 293/19, ECLI:DE:BGH:2020:221020UVIIZR293.19.0) ..... 214



---

## Inhalt

---

### Andere Rechtsfragen

Brexit macht aus Ltd eine GbR, OHG oder ein Einzelkaufmännisches Unternehmen (OLG München, Urt. v. 5.8.2021 – 29 U 2411/21 Kart) ..... 217

---

### Buchbesprechungen

---

*RAin Hendrikje Herrmann, Leer/Rotterdam – Geert van Calster, European Private International Law – Commercial Litigation in the EU, 3rd edn., 14.1.2021* ..... 219

---



### Einfach, intuitiv, modular

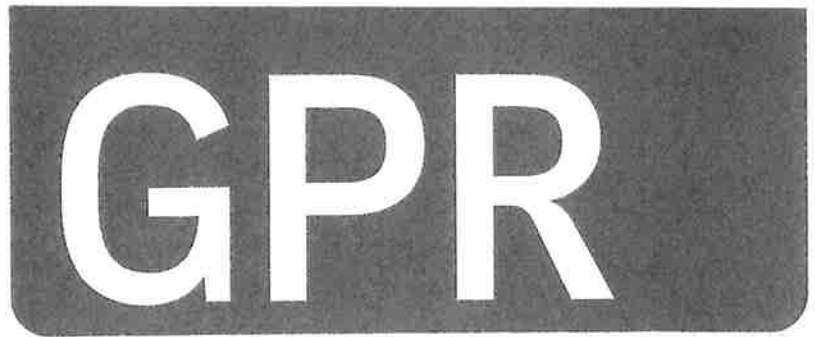
Das neue Online Portal für alle,  
die mehr wollen, als Fachmedien  
nur bestellen und verwalten.

A black and white photograph showing a group of people from a high angle, looking down at the camera. They are holding up small, dark cards with white logos, arranged in a circle. The background is bright and slightly blurred.

[www.sack.de/sackbiz](http://www.sack.de/sackbiz)

5 | 2021

18. Jahrgang  
15. Oktober 2021  
S. 193–240  
PVSt 10443



# Zeitschrift für das Privatrecht der Europäischen Union

WU  
D3-Z214

Revue

**Herausgegeben von:**

Christian Baldus · Martin Gebauer · Stefan Geibel · Peter Jung · Malte Kramme · Matthias Lehmann ·  
Carl Friedrich Nordmeier · Martin Schmidt-Kessel · Michael Stürner · Brigitta Zöchling-Jud

[gpr-review.eu](http://gpr-review.eu)

<b>Editorial &gt;</b>	<b>Peter-Christian Müller-Graff</b> – Vertragsverletzungsverfahren wegen Karlsruhe .....	193
<b>Service &gt;</b>	<b>Stefan J. Geibel</b> – The Commission's Proposal for an Artificial Intelligence Act: a suitable legal "Framework" for Autonomous Mobility Systems? .....	194
	<b>Christian Baldus</b> – Wenden in der CILFIT-Sackgasse? .....	199
	<b>Stefan Arnold / Susanne Zwirlein-Forschner</b> – Die Entwicklung der Rechtsprechung zum Internationalen Privatrecht .....	205
	<b>Christoph Wendelstein</b> – Private Kreditvergabe über p2p-Lending-Plattformen als Herausforderung für das Internationale Privatrecht .....	220
	<b>Antje Rech</b> – (Nichts) Neues zum datenschutzrechtlichen Kopieanspruch .....	234

**ottoschmidt**



86202912105



# Zeitschrift für das Privatrecht der Europäischen Union



European Union Private Law Review  
Revue de droit privé de l'Union européenne

## Herausgeber

Prof. Dr. Christian Baldus (Heidelberg) · Prof. Dr. Martin Gebauer (Tübingen) · Prof. Dr. Stefan Geibel (Heidelberg) · Prof. Dr. Peter Jung (Basel) · Dr. Malte Kramme (Bayreuth) · Prof. Dr. Matthias Lehmann (Bonn) · Richter Dr. Carl Friedrich Nordmeier (Wiesbaden) · Prof. Dr. Martin Schmidt-Kessel (Bayreuth) · Prof. Dr. Michael Stürner (Konstanz) · Prof. Dr. Brigitta Zöchling-Jud (Wien).

## Mitglieder des Beirats

Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Peter-Christian Müller-Graff (Heidelberg · Vorsitzender) · Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Christian von Bar (Osnabrück) · Präsident des Bundesgerichtshofs a.D. Prof. Dr. Günter Hirsch (Karlsruhe) · Rechtsanwalt Klaus-Heiner Lehne, MdEP (Straßburg/Brüssel/Düsseldorf) · Prof. Avv. Nicolò Lipari (Rom) · Prof. Dr. Antonio Manuel Morales Moreno (Madrid) · Rechtsanwalt Dr. Eike Najork, LL.M. (Köln) · Vizepräsident des portugiesischen Verfassungsgerichts a.D. Prof. Dr. Rui Manuel Gens de Moura Ramos (Coimbra) · Prof. Dr. Joaquin José Rams Albesa (Madrid) · Richter am EuGH Sir Konrad Schiemann (Luxemburg) · Notar Dr. Robert Schumacher, LL.M. (Köln) · Prof. Dr. Jürgen Schwarze (Freiburg) · Referatsleiter „Vertragsrecht“ der Generaldirektion Justiz der Europäischen Kommission Prof. Dr. Dirk Staudenmayer (Brüssel) · Rechtsanwalt Prof. Dr. Louis Vogel (Paris) · Prof. Dr. Alessio Zaccaria (Verona).

## Inhalt

[gpr-review.eu](http://gpr-review.eu)

### Editorial

*Prof. Dr. Dr.h.c. mult. Peter-Christian Müller-Graff, Ph.D.h.c., MAE* – Vertragsverletzungsverfahren wegen Karlsruhe ..... 193

### Service

#### Allgemeines Unions- und Unionsprivatrecht

*Prof. Dr. Stefan J. Geibel* – The Commission's Proposal for an Artificial Intelligence Act: a suitable legal "Framework" for Autonomous Mobility Systems? ..... 194

*Prof. Dr. Christian Baldus* – Wenden in der CILFIT-Sackgasse?

Der Gerichtshof erteilt in dem Kraftfahrzeughaftpflichtfall Van Ameyde der Grundsatzkritik an CILFIT eine erneute Absage. .... 199

#### Internationales Privat- und Verfahrensrecht

*Prof. Dr. Stefan Arnold / Dr. Susanne Zwirlein-Forschner* – Die Entwicklung der Rechtsprechung zum Internationalen Privatrecht ..... 205

*PD Dr. Christoph Wendelstein* – Private Kreditvergabe über p2p-Lending-Plattformen als Herausforderung für das Internationale Privatrecht ..... 220

*Prof. Dr. Peter Mankowski* – Rezension zu: Jonathan Fitchen, Authentic Instruments in Private International Law ..... 230

*Dr. Carl Friedrich Nordmeier* – Rezension zu: Kübler-Wachendorff, Maximilian, Das forum necessitatis im europäischen Zuständigkeitsrecht ..... 231





## Inhalt

<i>Prof. Dr. Peter Mankowski</i> – Rezension zu: Vesna Rijavec/Katja Drnovšek/C.H. (Remco) van Rhee (eds.), <i>Cross-Border Enforcement in Europe: National and International Perspectives</i> .....	232
<i>Prof. Dr. Peter Mankowski</i> – Rezension zu: <i>A Conflict of Laws Companion – Essays in Honour of Adrian Briggs. Edited by Andrew Dickinson/Edwin Peel</i> .....	232
<i>Prof. Dr. Peter Mankowski</i> – Rezension zu: <i>EU Civil Procedure Law and Third Countries: Which Way Forward? Edited by Alexander Trunk/Nikitas E. Hatzimihail</i> .....	233

## Arbeits- und Sozialrecht

<i>Dr. Antje Rech</i> – (Nichts) Neues zum datenschutzrechtlichen Kopieanspruch – Anmerkung zu BAG v. 27.4.2021 – 2 AZR 342/20 .....	234
--	-----

## Neues aus Brüssel

<i>Prof. Dr. Martin Schmidt-Kessel, Bayreuth / Christian Albrecht, LL.M. (Bristol), Bayreuth/Hamburg</i> – Stand: 14.9.2021 .....	237
---	-----



## Einfach, intuitiv, modular

Das neue Online Portal für alle,  
die mehr wollen, als Fachmedien  
nur bestellen und verwalten.



[www.sack.de/sackbiz](http://www.sack.de/sackbiz)

# Archiv **D3-Z302** Völkerrechts

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

Herausgegeben von  
**Sigrid Boysen · Markus Tobias Koziur**  
**Robert Uerpmann-Wittzack**



**Alexander Orakhelashvili**  
Enemy at the court

**Theodor Schilling**  
On the Universality of Human Rights  
as Norms and Rights

**Andreas Zimmermann/Nora Jauer**  
Legal shades of grey?

**Fatma Karakas-Dogan**  
Turkey and the Istanbul Convention

**Thilo Marauhn/Daniel Mengeler/Vera Strobel**  
Deutsche Außen- und Verteidigungspolitik  
vor dem BVerwG

**Maria Monnheimer/Stefan Schäferling**  
Drohnenangriffe und menschenrechtliche  
Sorgfaltspflichten



Band 59 Heft 3

September 2021

# Archiv des Völkerrechts

59. Band · 3. Heft

## Inhalt dieses Heftes

### Abhandlungen

- Alexander Orakhelashvili*: Enemy at the court: Carl Schmitt's theory of friend-enemy relations and UK courts' (non)use of international law in domestic litigation ..... 231
- Theodor Schilling*: On the Universality of Human Rights as Norms and Rights ..... 251
- Andreas Zimmermann/Nora Jauer*: Legal shades of grey? Indirect legal effects of 'Memoranda of Understanding' ..... 278
- Fatma Karakas-Dogan*: Turkey and the Istanbul Convention: An Evaluation of How Human Rights and Criminal Law Interact ... 300

### Im Fokus: Drohnenangriffe und grundrechtliche Schutz- und Sorgfaltspflichten

- Thilo Marauhn/Daniel Mengeler/Vera Strobel*: Deutsche Außen- und Verteidigungspolitik vor dem BVerwG: Extraterritoriale grundrechtliche Schutzpflichten bei US-amerikanischen Drohneinsätzen – Zugleich Besprechung von BVerwG, Urteil vom 25. November 2020 – 6 C 7.19 ..... 328
- Maria Monnheimer/Stefan Schäferling*: Drohnenangriffe und menschenrechtliche Sorgfaltspflichten – Der Fall Ramstein unter Berücksichtigung von EMRK und IPbpR ..... 352

### Besprechung

- Jonas Finke*: (Un-)bedingte Gleichheit nichtstaatlicher Gewaltakteure im Völkerrecht, Baden-Baden, Nomos, 2020, 346 S. (Referent: *Raphael Schäfer*) ..... 377

ÉDITO

517

Être ou ne pas être (Européen)

Etienne Pataut



WU  
D3-Z86  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

# RTDEur.

Revue trimestrielle de droit européen

## ARTICLES

527

L'instrument pour la relance *Next Generation EU* :  
« Where there is a political will,  
there is a legal way » ?

Anastasia Iliopoulou-Penot

545

La proposition de *digital market act* :  
rétablir la concurrence pour préserver  
la souveraineté numérique de l'Union ?

Julien Ancelin

567

Quelle plus-value pour un mécanisme global  
de suivi du respect des valeurs européennes  
au sein de l'Union européenne ?

Anca Ailincai

589

Ainsi naquit la primauté du droit communautaire :  
aux origines de l'affaire *Costa c/ ENEL*

Amedeo Arena





## ÉDITORIAL

Être ou ne pas être (Européen)  
par Etienne Pataut .....

## IN MEMORIAM

Giuseppe Tesaurò  
par Lucia Serena Rossi ..... 521

Ann Lawrence Durviaux  
par la Rédaction ..... 525

## ARTICLES

L'instrument pour la relance Next Generation EU :  
« Where there is a political will, there is a legal way » ?  
par Anastasia Iliopoulou-Penot ..... 527

La proposition de *digital market act* : rétablir la concurrence  
pour préserver la souveraineté numérique de l'Union ?  
par Julien Ancelin ..... 545

Quelle plus-value pour un mécanisme global de suivi du respect  
des valeurs européennes au sein de l'Union européenne ?  
par Anca Ailincăi ..... 567

Ainsi naquit la primauté du droit communautaire :  
aux origines de l'affaire *Costa c/ ENEL*  
par Amedeo Arena ..... 589

## COMMENTAIRES

Comment informer les consommateurs sur l'origine  
des produits alimentaires sans trop les renseigner  
par Claude Blumann ..... 613

La consécration de la possibilité de demander réparation du préjudice  
causé par des mesures restrictives prévues par des décisions  
PESC : un gain de protection juridictionnelle en trompe-l'œil ?  
par Laurent Coutron ..... 627

De l'art de concilier l'inconciliable  
par François-Xavier Bréchet ..... 637

## CHRONIQUES

Droit pénal de l'Union européenne  
par Myriam Benlolo-Carabot  
et Pascal Beauvais ..... 655

Action extérieure de l'Union européenne  
sous la direction de Isabelle Bosse Platière  
et Catherine Flaesch-Mouglin ..... 679

Citoyenneté de l'Union européenne  
par Vincent Réveillère ..... 721

## BIBLIOGRAPHIE

Ouvrages reçus  
et ouvrages commentés ..... 791



Les ouvrages commentés sont  
accessibles gratuitement sur le  
site Dalloz Revues, dans la ver-

Finances publiques de l'Union européenne  
par Aymeric Potteau.....739

Marché intérieur  
par Frédérique Berrod.....761

## Compte rendus d'ouvrages

Les ouvrages pour compte rendus sont à adresser à :

Francesco Martucci  
Centre de droit européen  
Université Paris II Panthéon-Assas  
28 rue Saint Guillaume  
75007 Paris

ou Jeremy Heymann  
Professeur à l'Université Jean Moulin Lyon 3  
EDIEC - CREDIP (EA n° 4185)  
15 Quai Claude Bernard  
69007 Lyon

## Note à l'attention des auteurs

Les contributions proposées à la Revue doivent être adressées par courrier électronique à : Brunessen Bertrand, secrétaire générale de la Revue, à l'adresse suivante : [rtdeur@gmail.com](mailto:rtdeur@gmail.com)

Les auteurs sont priés de prendre connaissance des consignes disponibles à l'adresse suivante [www.dalloz-revues.fr/auteurs/rtdeur-auteurs.html](http://www.dalloz-revues.fr/auteurs/rtdeur-auteurs.html)

516

## Les opinions émises dans la Revue n'engagent que les auteurs



Le pictogramme qui figure ci-contre mérite une explication. Son objet est d'alerter le lecteur sur la menace que représente pour l'avenir de l'écrit, particulièrement dans le domaine de l'édition technique et universitaire, le développement massif du photocopillage.

Le code de la propriété intellectuelle du 1<sup>er</sup> juillet 1992 interdit en effet expressément la photocopie à usage collectif sans autorisation des ayants droit. Or, cette pratique s'est généralisée dans les établissements d'enseignement supérieur, provoquant une baisse brutale des achats de livres et de revues, au point que la possibilité même pour les auteurs de créer des œuvres nouvelles et de les faire éditer correctement est aujourd'hui menacée.

Nous rappelons donc que toute reproduction, partielle ou totale, de la présente publication est interdite sans autorisation de l'auteur, de son éditeur ou du Centre français d'exploitation du droit de copie (CFC, 20, rue des Grands-Augustins, 75006 Paris).

Éditions Dalloz  
31-35, rue Froidevaux, 75685 Paris Cedex 14

Le code de la propriété intellectuelle n'autorisant, aux termes de l'article L. 122-5, 2° et 3° a), d'une part, que les « copies ou reproductions strictement réservées à l'usage privé du copiste et non destinées à une utilisation collective » et, d'autre part, que les analyses et les courtes citations dans un but d'exemple et d'illustration, « toute représentation ou reproduction intégrale ou partielle faite sans le consentement de l'auteur ou de ses ayants droit ou ayants cause est illicite » (art. L. 122-4).

Cette représentation ou reproduction, par quelque procédé que ce soit, constituerait donc une contrefaçon sanctionnée par les articles L. 335-2 et suivants du code de la propriété intellectuelle.

# Recht der Internationalen Wirtschaft

RIW

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D 3-7200 + Ber.

11 | 2021

Betriebs-Berater International

3.11.2021 | 67. Jg.  
Seiten 701–776

## **DIE ERSTE SEITE**

**Dr. Stephan Wilske**

Ausschluss von EU-Mitgliedstaaten: Möglich, sinnvoll, wünschenswert?

## **AUFSÄTZE**

**Naila Kreidler und Dr. Manuela Martin**

Das US-Summary Judgment als Instrument zur Prozessbeschleunigung in den USA | 701

**Tilman Koops und Moritz Nickel**

Die kollisionsrechtliche Anknüpfung der Schiedsvereinbarung | 711

## **LÄNDERREPORTE**

**Sebastian Wiendieck und Peter Stark**

Länderreport VR China | 721

**Markus Schlueter**

Länderreport Thailand | 725

## **INTERNATIONALES WIRTSCHAFTSRECHT**

**EuGH:** Zustellung von Mahnbescheiden an nicht angetroffene Schuldner – Abgrenzung der Anwendungsbereiche von EuGVVO und BeweisVO | 729

**EuGH:** Anwendbarkeit des LuGÜ II auch bei Wegzug des Beklagten in die Schweiz erst nach Vertragsschluss | 731

**EuGH:** Bescheid zur Feststellung eines unterlassenen Übernahmeangebots – keine Bindungswirkung des Bescheids gegenüber Dritten im getrennt nachfolgenden Sanktionsverfahren | 735

**EuGH:** Unbefristete Lizenzierung eines Computerprogramms als Warenverkauf i. S. d. Handelsvertreter-Richtlinie | 741

**EuGH:** Kopftuchverbot am Arbeitsplatz – Rechtmäßigkeitsvoraussetzungen und Beweislast | 756

**EuGH:** EU-Vorschriften zu befristeten Arbeitsverträgen – Anwendungsvorrang vor nationalem Verfassungsrecht | 765

## **INTERNATIONALES STEUERRECHT UND ZOLLRECHT**

**EuGH:** Entstehung der Einfuhrmehrwertsteuer – Ort des Entstehens | 774

## Inhaltsverzeichnis

### Die erste Seite

**Ausschluss von EU-Mitgliedstaaten: Möglich, sinnvoll, wünschenswert?**

Dr. Stephan Wilske, Rechtsanwalt, Stuttgart

### Aufsätze:

**Das US-Summary Judgment als Instrument zur Prozessbeschleunigung in den USA**

Naila Kreidler, Attorney-at-law, und  
Dr. Manuela Martin, Rechtsanwältin, beide Böblingen 701

**Die kollisionsrechtliche Anknüpfung der Schiedsvereinbarung**

Tilman Koops, Wiss. Mitarbeiter, und Moritz Nickel,  
Wiss. Mitarbeiter, beide Hamburg 711

### Länderreporte:

**Länderreport VR China**

Sebastian Wiendieck, Rechtsanwalt, und Peter Stark,  
Rechtsanwalt, beide Schanghai 721

**Länderreport Thailand**

Markus Schlueter, Rechtsanwalt, Köln/Bangkok 725

### Internationales Wirtschaftsrecht:

**EuGH:** Zustellung von Mahnbescheiden an nicht angetroffene Schuldner – Abgrenzung der Anwendungsbereiche von EuGVVO und BeweisVO (9. 9. 2021 – verb. Rs. C-208/20 u. C-256/20) 729

**EuGH:** Anwendbarkeit des LuGÜ II auch bei Wegzug des Beklagten in die Schweiz erst nach Vertragsschluss (30. 9. 2021 – Rs. C-296/20) 731

**EuGH:** Bescheid zur Feststellung eines unterlassenen Übernahmeangebots – keine Bindungswirkung des Bescheids gegenüber Dritten im getrennt nachfolgenden Sanktionsverfahren (9. 9. 2021 – Rs. C-546/18) 735

**EuGH:** Unbefristete Lizenzierung eines Computerprogramms als Warenverkauf i. S. d. Handelsvertreter-Richtlinie (16. 9. 2021 – Rs. C-410/19) 741

**EuGH:** Einlagensicherung von Bankkonten – Umfang und Feststellung der Nichtverfügbarkeit von Einlagen (25. 3. 2021 – Rs. C-501/18) 744

**EuGH:** Kopftuchverbot am Arbeitsplatz – Rechtmäßigkeitsvoraussetzungen und Beweislast (15. 7. 2021 – verb. Rs. C-804/18 u. C-341/19) 756

**EuGH:** EU-Vorschriften zu befristeten Arbeitsverträgen – Anwendungsvorrang vor nationalem Verfassungsrecht (11. 2. 2021 – Rs. C-760/18) 765

**EuGH:** Entgeltgleichheit für Männer und Frauen – richterliche Bewertung der Gleichheit der Arbeit (3. 6. 2021 – Rs. C-624/19) 771

### Internationales Steuerrecht und Zollrecht:

**EuGH:** Entstehung der Einfuhrmehrwertsteuer – Ort des Entstehens (3. 3. 2021 – Rs. C-7/20) 774

**EuGH:** Mehrwertsteuer – Steuerbemessungsgrundlage bei grenzüberschreitendem Apothekenrabatt (11. 3. 2021 – Rs. C-802/19) 776

### Rubriken:

RIW-Impressum S. IV

**Ihre Rechte sicher vermarktet**



Groß/Strunk  
**Lizenzgebühren**

5., überarbeitete Auflage 2021 | Handbuch  
821 Seiten | geb. | € 189,-  
ISBN: 978-3-8005-1722-0

**Weitere Informationen**  
[shop.ruw.de/17220](http://shop.ruw.de/17220)



Auch als  
E-Book




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

**Leitender Redakteur:** Dr. Roland Abele

**Ständige Mitarbeiter:** Dr. Kilian Bälz, LL.M., Berlin/Kairo; Prof. Dr. Klaus Peter Berger, LL.M., Köln; Prof. Dr. Dres. h. c. Rolf Birk †, Trier; Prof. Dr. Gudula Deipenbrock, Berlin; Prof. Dr. Dres. h. c. Werner F. Ebke, LL.M., Heidelberg; Prof. Dr. Horst Eidenmüller, LL.M., Oxford; Prof. Dr. Dr. h. c. Holger Fleischer, LL.M., Hamburg; Dr. Constantin Frank-Fahle, LL.M., Abu Dhabi; Prof. Dr. Stephan R. Göthel, LL.M., Hamburg; Prof. Dr. Jan von Hein, Freiburg i. Br.; Prof. Dr. Abbo Junker, München; Prof. Dr. Dr. h. c. Peter Kindler, München; Christian Klein, Paris; Prof. Dr. Georg E. Kodek, LL.M., Wien; Prof. Dr. Herbert Kronke, Heidelberg; Prof. Dr. Ulrich Magnus, Hamburg; Prof. Dr. Peter Mankowski, Hamburg; Prof. Dr. Hanno Merkt, LL.M., Freiburg i. Br.; Prof. Dr. Christoph G. Paulus, Berlin; Prof. Dr. Thomas Pfeiffer, Heidelberg; Prof. Dr. Dörte Poelzig, M. jur., Leipzig; Prof. Dr. Dr. h. c. Rolf A. Schütze, Stuttgart; Prof. Dr. Dr. Peter Sester, Rio de Janeiro; Prof. Dr. Kurt Siehr, Hamburg; Prof. Dr. iur. Dipl. oec. Gerald Spindler, Göttingen; Prof. Dr. Dres. h. c. Rolf Stürmer, Freiburg i. Br.; Klaus Vorpeil, Mainz; Prof. Dr. Bernd Waas, Frankfurt a. M.; Dr. Stephan Wilske, LL.M., Stuttgart.



# RECHTSTHEORIE

Begründet von  
Karl Engisch, H. L. A. Hart, Hans Kelsen, Ulrich Kindschi

Herausgegeben von  
Juan Antonio García Amado, Mikhael  
Wilfried Bergmann, Antonis Chanos, Athanasios  
Sergej Korolev, Raul Narits, Andrey Polyakov

Jürgen Schmidt, Rainer Schröder, Martin Schulte

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

D3-Z153



Redaktion:

**Athanasios Gromitsaris, Rainer Schröder  
Martin Schulte**

51. Band · 2020 · Heft 3



**Duncker & Humblot · Berlin**



## Inhalt

### Abhandlungen und Aufsätze

- Maija Aalto-Heinilä, Seppo Sajama and Niko Soininen*, The Bankruptcy of the Intentional Canon of Interpretation ..... 289
- Amon Krükel*, Objektiv, subjektiv, vermittelnd – Das Ziel der Gesetzesauslegung in der Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts ..... 301
- Guilherme Camargo Massau and André Kabke Bairy*, The Role of the Fundamental Objectives of Brazilian Federal Constitution: The Dialectics System-Problem ..... 363
- Eleftherios Voglis*, Vertragsergänzung durch Rechtsfortbildung ..... 379

### Buchbesprechung

- Habermas, Jürgen, Auch eine Geschichte der Philosophie, 2 Bände, Bd. 1: Die okzidentale Konstellation von Glauben und Wissen, Bd. 2: Vernünftige Freiheit. Spuren des Diskurses über Glauben und Wissen (*Gerhard Preyer*) ..... 407

### Anschriften der Mitarbeiter

- Prof. Dr. *Maija Aalto-Heinilä*, University of Eastern Finland, Faculty of Social Sciences and Business Studies, UEF Law School, P.O. Box 111, FI-80101 Finland, maija.aalto@uef.fi
- André Kabke Bairy*, Lawyer, Rua Senador Mendonça, 153 – Centro, CEP 96015-200, Pelotas/RS, Brazil, andrebairy@hotmail.com
- Amon Krükel*, Westfälische Wilhelms-Universität Münster, Institut für Rechtsgeschichte, Lehrstuhl Prof. Dr. Nils Jansen, Universitätsstraße 14–16, 48143 Münster, a\_krue18@uni-muenster.de
- Prof. Dr. *Guilherme Camargo Massau*, Professor of Law School, Universidade Federal de Pelotas, Campus Anglo, Rua Gomes Carneiro, 01 – Centro, CEP 96010-610, Pelotas/RS, Brazil, uassam@gmail.com
- Prof. Dr. *Seppo Sajama*, University of Eastern Finland, Faculty of Social Sciences and Business Studies, UEF Law School, P.O. Box 111, FI-80101 Finland
- Prof. Dr. *Niko Soininen*, University of Eastern Finland, Faculty of Social Sciences and Business Studies, UEF Law School, P.O. Box 111, FI-80101 Finland, niko.soininen@uef.fi
- Prof. Dr. *Eleftherios Voglis*, Panteion Universität, Kriezotou 6, 10671 Athen, voglis@panteion.gr