

DRoA

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z102

Das Recht der Arbeit

Editorial

ABHANDLUNGEN

Digitalisierung der Arbeit – aktuelle Trends und Problemlagen

JÖRG FLECKER

Ökonomische und gesellschaftliche Rahmenbedingungen für Arbeitnehmerpolitik heute und morgen

KLAUS FIRLEI

Die Verbesserung der Arbeitsbedingungen von Plattformarbeitenden auf EU-Ebene

TOBIAS MÜLLENSIEFEN/SASCHA OBRECHT

Where do we go from here? – Trends in der Arbeitswelt und ihre Auswirkungen auf das Arbeitsrecht

MARTIN GRUBER-RISAK

Die Zukunft des Arbeitsrechts im Digitalen Binnenmarkt

JEREMIAS ADAMS-PRASSL

Brauchen wir einen neuen Arbeitnehmer*innenbegriff?

RUDOLF MOSLER

Arbeitnehmerähnliche Selbständigkeit und Kollektivvertrag

SOPHIE SCHWERTNER

Arbeitsrechtliche Probleme des agilen Arbeitens

RÜDIGER KRAUSE

Digitalisierung und Betriebsverfassung

SUSANNE AUER-MAYER

Plattformarbeit & Co. – Brauchen wir spezifische Regelungen?

ANDREJA SCHNEIDER-DÖRR

Herausforderungen der Internationalisierung der Arbeitswelt

OLAF DEINERT

„Mobile“ Arbeit – eine arbeitsrechtliche Annäherung

ELIAS FELTEN

Digitalisierung und Arbeitsschutz

ALEXANDRA MARX

Algorithmenbasierte Entscheidungen und Diskriminierung

ANDREAS TINHOFER

Persönlichkeitsrechte und Datenschutz (inklusive Big-Data-Analysen) im Arbeitsverhältnis

JOHANNES WARTER

Digitalisierung der Arbeitswelt: Fürchtet Euch nicht!

ROLF GLEISSNER

Die Zukunft des Arbeitsrechts im digitalen Wandel aus Sicht der ArbeitnehmerInnen-Interessenvertretung

CHRISTOPH KLEIN



NR.
399

MONAT
März

JAHR
72.

Schriftleitung

ELIAS FELTEN, CHRISTOPH KLEIN, RUDOLF MOSLER

Wissenschaftlicher Beirat

HON.-PROF. DR. JOSEF CERNY

MITGLIED DES VFGH RA^{IN} HON.-PROF.^{IN} DR.^{IN} SIEGLINDE GAHLEITNER

BM AD GEN.-DIR. AD DR. WALTER GEPPERT

EM. O.UNIV.-PROF. DR. KONRAD GRILLBERGER

AO.UNIV.-PROF. MAG. DR. MARTIN GRUBER-RISAK

EM. O.UNIV.-PROF. DR. PETER JABORNEGG

HOFRÄTIN DES VWGH HON.-PROF.^{IN} DR.^{IN} ANGELA JULCHER

UNIV.-PROF. IR MMAG. DDR. GÜNTHER LÖSCHNIGG

SEN.-PRÄS. DES VWGH IR MITGLIED DES VFGH IR HON.-PROF. DR. DR. HC RUDOLF MÜLLER

SEN.-PRÄS. DES OGH IR DR. KARL HEINZ PETRAG

UNIV.-PROF. DR. WALTER J. PFEIL

HON.-PROF. DR. JOHANNES SCHREGLE

1a/2022

Inhalt

Editorial	
DIE SCHRIFTLEITUNG	86
ABHANDLUNGEN	
Digitalisierung der Arbeit – aktuelle Trends und Problemlagen	
JÖRG FLECKER	86
Ökonomische und gesellschaftliche Rahmenbedingungen für Arbeitnehmerpolitik heute und morgen	
KLAUS FIRLEI	92
Die Verbesserung der Arbeitsbedingungen von Plattformarbeitenden auf EU-Ebene	
TOBIAS MÜLLENSIEFEN/SASCHA OBRECHT	100
Where do we go from here? – Trends in der Arbeitswelt und ihre Auswirkungen auf das Arbeitsrecht	
MARTIN GRUBER-RISAK	106
Die Zukunft des Arbeitsrechts im Digitalen Binnenmarkt	
JEREMIAS ADAMS-PRASSL	112
Brauchen wir einen neuen Arbeitnehmer*innenbegriff?	
RUDOLF MOSLER	119
Arbeitnehmerähnliche Selbständigkeit und Kollektivvertrag	
SOPHIE SCHWERTNER	126
Arbeitsrechtliche Probleme des agilen Arbeitens	
RÜDIGER KRAUSE	132
Digitalisierung und Betriebsverfassung	
SUSANNE AUER-MAYER	139
Plattformarbeit & Co. – Brauchen wir spezifische Regelungen?	
ANDREJA SCHNEIDER-DÖRR	146
Herausforderungen der Internationalisierung der Arbeitswelt	
OLAF DEINERT	153
„Mobile“ Arbeit – eine arbeitsrechtliche Annäherung	
ELIAS FELTEN	159
Digitalisierung und Arbeitsschutz	
ALEXANDRA MARX	165
Algorithmenbasierte Entscheidungen und Diskriminierung	
ANDREAS TINHOFER	171
Persönlichkeitsrechte und Datenschutz (inklusive Big-Data-Analysen) im Arbeitsverhältnis	
JOHANNES WARTER	179
Digitalisierung der Arbeitswelt: Fürchtet Euch nicht!	
ROLF GLEISSNER	187
Die Zukunft des Arbeitsrechts im digitalen Wandel aus Sicht der ArbeitnehmerInnen-Interessenvertretung	
CHRISTOPH KLEIN	190



6789

10. März 2022

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z236

ARD



AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

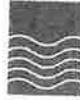
Redaktionsteam: Manfred Lindmayr, Birgit Bleyer, Sabine Kriwanek,
Bettina Sabara, Sabine Sadlo, Barbara Tuma

THEMA

» **Erika Marek:** Wegfall einer Funktionszulage mit Beginn der Altersteilzeit

RECHTSPRECHUNG

- » Corona-Kurzarbeit: Auch bei unterfertigter Sozialpartner-Einzelvereinbarung kein Kündigungsschutz
- » Relevanz des internationalen Arbeitsmarktes bei Beschäftigungsprognose nach Kündigung
- » Vorliegen eines Betriebes als Voraussetzung für Kündigungsschutz
- » Kein allgemeiner Kündigungsschutz bei außerordentlicher Auflösung des Lehrverhältnisses nach § 15a BAG
- » Mutter-Kind-Untersuchungen im Vereinigten Königreich dem österreichischen System gleichgestellt
- » Kinderbetreuungsgeld: Auswirkungen einer Nachzahlung auf Zuverdienstgrenze
- » BFG: Besteuerungsrecht für Geschäftsführerbezüge einer deutschen GmbH
- » BFG: Keine Zuzugsbegünstigung bei jedenfalls beabsichtigtem Zuzug aus persönlichen Gründen



IN ALLER KÜRZE

2

THEMA – PERSONALVERRECHNUNG

Erika Marek: Wegfall einer Funktionszulage mit Beginn der Altersteilzeit

3

Kürzlich hat der VwGH ein Erkenntnis zur Altersteilzeit gefällt, das bedeutende Änderungen bei der Berechnung des Lohnausgleichs bewirkt und weitere derzeit noch ungelöste Fragen aufwirft. Der Beitrag von Dr. Erika Marek erörtert dieses Erkenntnis und zeigt mögliche weitere Folgen auf die Berechnung des Lohnausgleichs, auf die Beitragsgrundlage und auf die Gehaltsabrechnung für Altersteilzeitarbeitnehmer auf.

RECHTSPRECHUNG

»ARBEITSRECHT

Corona-Kurzarbeit: Auch bei unterfertigter Sozialpartner-Einzelvereinbarung kein Kündigungsschutz	6
Kündigung während Kurzarbeit aus personenbezogenen Gründen	8
Grob fahrlässiges Verhalten eines Zugbegleiters – personenbezogener Kündigungsgrund	8
Kündigung wegen überhöhter Krankenstände – Risiko einer ungünstigen Zukunftsprognose	9
Relevanz des internationalen Arbeitsmarktes bei Beschäftigungsprognose nach Kündigung	9
Beweislast bei der Motivkündigung	10
Vorliegen eines Betriebes als Voraussetzung für Kündigungsschutz	10
Kein allgemeiner Kündigungsschutz bei außerordentlicher Auflösung des Lehrverhältnisses nach § 15a BAG	12

»SOZIALRECHT

Mutter-Kind-Untersuchungen im Vereinigten Königreich dem österreichischen System gleichgestellt	13
Kürzung des Kinderbetreuungsgeldes bei fehlenden Mutter-Kind-Pass-Untersuchungen verfassungskonform	15
Kinderbetreuungsgeld: Auswirkungen einer Nachzahlung auf Zuverdienstgrenze	15

»STEUERRECHT

BFG: Besteuerungsrecht für Geschäftsführerbezüge einer deutschen GmbH	16
BFG: Nachzahlung von Rehabilitationsgeld – gegenverrechnete AMS-Leistungen als Werbungskosten	17
BFG: Keine Zuzugsbegünstigung bei jedenfalls beabsichtigtem Zuzug aus persönlichen Gründen	18
Dreiecksgeschäft: Registrierung des mittleren Unternehmers im Bestimmungsland nicht schädlich	18
BFG: Verspätete Beschwerde wegen unterlassener Meldung der Adressänderung	18

ARTIKELRUNDSCHAU

20

IMPRESSUM

19

DE GRUYTER

2022 · VOLUME 105 · ISSUE 1
ISSN 0026-9301 · e-ISSN 2366-1968

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-2275

MONATSSCHRIFT KRIMINOLOGIE UND STRAFRECHTSREFORM

JOURNAL OF CRIMINOLOGY AND PENAL REFORM



EDITORS

Hans-Jörg Albrecht
Thomas Bliesener
Klaus Boers
Friedrich Lösel

DE
|
G

www.degruyter.com/journals/mks

Inhaltsverzeichnis

Artikel

Helmut Hirtenlehner, Nathalie Leitgöb-Guzy und Johann Bacher
Hebt ein gesteigertes Vertrauen in die Polizei das kriminalitätsbezogene Sicherheitsbefinden? Instrumentalvariablenanalysen im Bezugsrahmen der Beruhigungshypothese — 1

Mathias Berthold, Maïke Meyer und Lena Dahlen
Einfluss der Stadtstruktur auf das raumbezogene Sicherheitsgefühl. Die Anwendbarkeit objektiv vorliegender Daten der sozialen und physischen Stadtstruktur zur Erklärung des subjektiven Sicherheitsgefühls — 17

Jana Berberich und Max Laube
Struktureller Wandel rechts motivierter Brandstiftungstäter*innen? — 35

Michael Lindemann, Janita Menke und Katharina Frenser
Herausforderungen von Strafverfahren mit psychisch kranken Opfern – die psychosoziale Prozessbegleitung als möglicher Bewältigungsansatz? Ein Dialog mit Expertinnen und Experten — 50

Adelheid Bezzel, Christian Schlögl, David Janele und Jan Querengässer
Forensische Suchtbehandlung vor der Reform. Status Quo der »Entziehungsanstalten« und Übersicht über die Vorschläge zur geplanten Novelle des § 64 StGB — 65

Redaktionelle Anmerkung:

Die Monatsschrift für Kriminologie und Strafrechtsreform erscheint ab Band 102 (Jahrgang 2019) mit vier Heften pro Jahr. Die seit der Gründung der Zeitschrift existierende Bezeichnung »Monatsschrift« wurde als ihr Markenzeichen aus Traditionsgründen beibehalten, ebenso die Abkürzung »MschrKrim«.

In den Texten der Monatsschrift wird in der Regel das generische Maskulinum verwendet; es sind aber jeweils alle Geschlechter gemeint. Dort, wo es angebracht erscheint, wird davon abgewichen.

Forum

Stephan Christoph, Philipp Eicke und Fabian Peltzer
56. Kolloquium der Südwestdeutschen und Schweizerischen Kriminologischen Institute und Lehrstühle — 74



Buchbesprechung

Arthur Kreuzer
Norbert Schalast (Hrsg.): Straffällige mit Suchtproblemen. Fakten, Erfahrungen und Ergebnisse der Essener Evaluationsstudie — 81

Erratum

Andreas Beelmann
Erratum: Concepts of and Approaches toward a developmental prevention of radicalization — 85

138 OGH 24. 11. 2021, 7 Ob 188/21d

Keine Zustimmungsfiktion bei aus Gehörsverletzung resultierender objektiver Säumnis

139 OGH 24. 3. 2021, 3 Ob 2/21x

Keine Versagung der Anerkennung bzw Vollstreckbarerklärung eines aufgehobenen Schiedsspruchs bei Verstoß der Aufhebungsentscheidung gegen den ordre public (Ulrich Haas)

140 EuGH 21. 12. 2021, C-251/20, GTflix Tv

Unterschiede bei Zuständigkeit für einstweiligen Rechtsschutz und Schadenersatz bei Verunglimpfung im Internet

140 OGH 28. 9. 2021, 2 Ob 6/21b

Nachträgliche Aktivlegitimation durch Abtretung des Schadenersatzanspruchs an den Leasingnehmer

141 EuGH 9. 12. 2021, C-708/20, BT/Seguros Catalana Occidente, EB

Deliktische Schadenersatzklage gegen Versicherten ist keine „Versicherungssache“ iS der EuGVVO

142 EuGH 9. 12. 2021, C-242/20, HRVATSKE ŠUME d.o.o./BP Europa SE

Kein Gerichtsstand der Zwangsvollstreckung bei Klagen nach verstrichener Einspruchsfrist im Zwangsvollstreckungsverfahren

142 EuGH 25. 11. 2021, C-25/20, Alpine BAU GmbH

Bindung des Verwalters im Hauptinsolvenzverfahren an Fristen des Sekundärinsolvenzverfahrens

144 GESELLSCHAFTSRECHT

144 Keine Geschäftsführerhaftung bei Cyber-Attacke

Elias Schönborn/Sebastian Löw

147 15. 3. 2021, 6 Ob 248/20v

Zur deliktischen Haftung bei Beeinträchtigung des Mitgliedschaftsrechts eines Verbandsmitglieds iZm der Torpedierung der Auskunftserteilung

148 25. 11. 2020, 7 Ob 127/20g

Zur D&O-Versicherung

149 WETTBEWERBS- UND IMMATERIALGÜTERRECHT

149 Urh-Nov 2021: Ausgewählte Fragen zur Umsetzung der Online-SatKab-RL

Nikolaus Forgó/Ziga Škorjanc

152 OGH 22. 9. 2021, 4 Ob 114/21z

Wissentliches Ausnutzen fremden Vertragsbruchs (Michael Woller)

153 OGH 28. 9. 2021, 4 Ob 147/21b

Rechtsbruchtatbestand bei „schnelllebigen“ Verboten (Bernhard Tonninger)

154 OGH 28. 9. 2021, 4 Ob 72/21y

Heizsocken halten Füße warm (Markus Grötschl)

157 OGH 17. 9. 2021, 4 Ob 135/21p

Geteilte Markeninhaberschaft: Keine Erschöpfung bei Import von außerhalb des EWR (Michael Woller)

158 ARBEITSRECHT

158 OGH 22. 10. 2021, 8 ObA 48/21y

Kündigung trotz Corona-Kurzarbeitsvereinbarung I

159 OGH 29. 11. 2021, 8 ObA 50/21t

Kündigung trotz Corona-Kurzarbeitsvereinbarung II

160 OGH 14. 9. 2021, 8 ObA 59/20i

Fürsorgepflicht bei religiösen Pflichten

162 STEUERRECHT

162 EuGH Update – Umsatzsteuer

Theresa Gessl/Markus Mittendorfer/Christina Pollak

164 VwGH 20. 10. 2021, Ra 2019/13/0084 – 6

Die zivilrechtlichen Folgen bei einem Vermieterwechsel sind für die Option zur Umsatzsteuerpflicht nicht maßgeblich (Dominic Krenn)

166 ÖFFENTLICHES WIRTSCHAFTSRECHT

166 Datenanonymisierung – Der Schlüssel zur Innovation

Georg Heiler/Alexandra Ciarnau

169 Neues aus Europa

Ulrike Giera/Maximilian Hautzenberg/Markus-Florian Rummel

171 VwGH 14. 9. 2021, Ra 2020/07/0020

Wasserrechtliche Funktion von Haimzeichen (Edmund Primosch)

171 VwGH 21. 10. 2021, Ra 2019/07/0055

Wasserrechtliche Instandhaltungsverpflichtung eines Wasserverbands anstelle eines Mitglieds (Edmund Primosch)

172 VwGH 16. 11. 2021, Ro 2021/03/0018

Betriebsschließung und COVID-19-Betretungsverbot: Vergütungsanspruch für Verdienstentgang? (Edmund Primosch)

97 IMPRESSUM



Der Podcast zur ecolex!



Jetzt abonnieren!

↙

manz.at/ecolexpodcast



Zeitschrift für

VERKEHRS- RECHT

ZVR

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z103

Schaden-
ersatzrecht

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



März 2022

03

73 – 120

Beitrag

**Bemerkenswerte
schadenersatzrechtliche
Entscheidungen des OGH
aus dem Jahr 2021** Karl-Heinz Danzl ● 75

→ Editorial	73
<i>Von Karl-Heinz Danzl</i>	

Beitrag

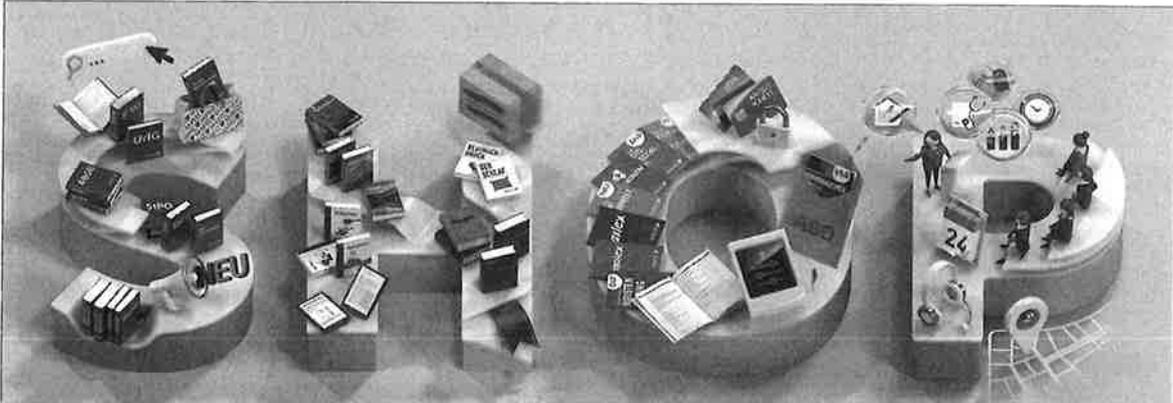
→ Bemerkenswerte schadenersatzrechtliche Entscheidungen des OGH aus dem Jahr 2021	75
---	----

Wie seit bereits 2003 wird wiederum die schadenersatzrechtliche Judikatur sämtlicher zivilrechtlicher Senate des OGH aus dem Jahr 2021 nach 62 Sachgruppen und innerhalb dieser chronologisch vorgestellt. Es handelt sich um insgesamt 183 (samt den fünf zusätzlichen im Editorial sogar 188) Judikate, die hiermit – zahlreiche sogar erstmals – zur Veröffentlichung gelangen. Die Gruppen Amts-/Organhaftung (Abschn B), Ehrenbeleidigung/Persönlichkeitsverletzung/Medienrecht (Abschn P), Berufspflichtenverletzung (Abschn I), Straßenverkehrsrecht (Abschn TT) sowie Versicherungsrecht (Abschn CCC) waren dabei im Vorjahr die Spitzenreiter.

Von Karl-Heinz Danzl

Standards

→ Impressum	73
→ Buchbesprechungen	119



Ein Onlineshop vom Fach.

Entdecken Sie den MANZ-Webshop mit der größten Auswahl an Fachliteratur und Fachtagungen zu Recht, Steuer, Wirtschaft.

shop.manz.at

MANZ

ÖGZ



Österreichischer
Städtebund

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

DB-ZM2

Das Magazin des Österreichischen Städtebundes

3/2022



CHANCENGLEICHHEIT

Frauen vor!

SOLANGE
GLEICHSTELLUNG
NICHT DEINE
LIEBLINGSBESTELLUNG IST,
BIN ICH FEMINISTIN.

Österreichische Post AG MZ 17Z041202 M
Bohmann Druck- und Verlag Gesellschaft m.b.H.
Redaktion ÖGZ, Rechte Wienzeile 31/Top 1, 1040 Wien

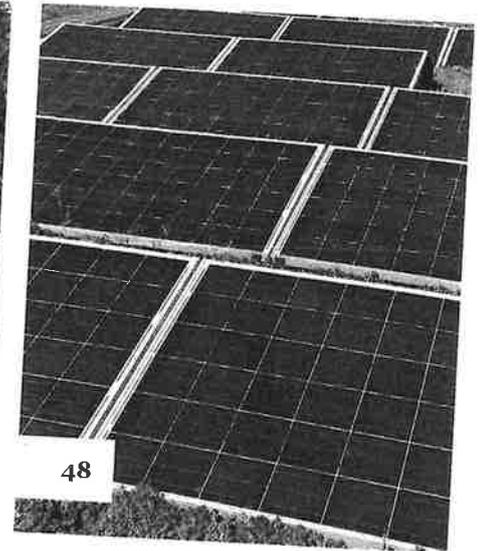
Wirtschaftsuniversität Wien
UB-Zeitschriftenmanagement UB - Zeitschriftenmanagement
Welthandelsplatz 1Obj. L (C)
1020 Wien



22



36



48

Frauen vor!

- | | | | | | |
|----|---|----|--|----|--|
| 12 | Studie
Städtebund-Gleichstellungsindex | 24 | Graz
Gleichstellungsplan, Diversity und
Gewaltschutz | 34 | Künstliche Intelligenz
Alexa, suche ein Update! |
| 15 | Forschung
Frauen in der Kommunalpolitik | 26 | Wien
Gendergerechte Digitalisierung und
mehr | 36 | Un-Sichtbarkeiten
Frauen*Geschichte im
öffentlichen Raum |
| 18 | Initiative
Macht teilen! | 30 | Bregenz
Welt-Mädchentag und Beteiligung | 40 | w4c
Frauennetzwerke für das Klima |
| 20 | Klagenfurt
Von Austausch bis Rechtsberatung | 32 | Pink Tax
Warum Frauen draufzahlen | 43 | Kommunale Pionierin
Barbara Schobesberger, Salzburg |
| 22 | Linz
Gewaltprävention, Empowerment und
Beratung | | | | |

Magazin

- | | | | | | |
|----|---|----|---|---------------------------|----|
| 48 | Neue Serie
Bregenz gegen den Klimawandel | 54 | Burgenland
Neue Regelungen bei Landtags- und
Gemeinderatswahlen | Aktuelles aus den Städten | 6 |
| 50 | Mobilität
E-Carsharing-Parkplätze | 55 | Stadregionen.at
Neu: Energie und Klima | Finanzen | 60 |
| 52 | Weiterbildung
Straßenlehrgang des KDZ | 56 | Recht
Rückstandsausweise | Literatur | 61 |
| | | | | Zu guter Letzt | 62 |
| | | | | Vorschau & Termine | 63 |
| | | | | Impressum | 63 |

Zeitschrift für

VERGABERECHT UND BAUVERTRAGSRECHT

ZVB

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z128



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

Februar 2022

02

45 – 88

Vergaberecht

Einige praktische Herausforderungen der eVergabe *Michael Weiner* 49

FuGH – Zur wirtschaftlichen und technischen Leistungsfähigkeit und zur Höchstpersönlichkeit von Ausschlussgründen
Hannes Pesendorfer und Jacqueline Guger 54

Die BVwG-Pauschalgebührenverordnung Vergabe 2018
Georg und Thomas Gruber 66

Bauvertragsrecht

Sachverständige im Bauverfahren *Albert Oppel* 72

OGH – Der Versicherungsnehmer muss eine ungewidmete Akontozahlung des Bauwesensversicherers nicht unter den versicherten Werkunternehmern aufteilen *Philipp Springer* 79

Öffentliches Baurecht

Baugenehmigung oder UVP-Prüfpflicht? – Teil 1 *Albert Oppel* 84

→ Grundbuchsrecht	
OGH 28. 9. 2021, 5 Ob 149/21 d	
34: Keine Einverleibung der Duldung der Straßenbeleuchtung	
→ Sachenrecht	
OGH 25. 11. 2021, 9 Ob 73/21 g	
35: Keine Haftung des Nichtnachbars	
→ Schadenersatzrecht	
OGH 20. 10. 2021, 5 Ob 160/21 x	
36: Ersatz für Wasserschäden des Mieters	
→ Versicherungsvertragsrecht	297
OGH 15. 9. 2021, 7 Ob 147/21 z	
37: Unfall und Vorschädigung in der privaten Unfallversicherung	
→ Zivilverfahrensrecht	298
OGH 20. 10. 2021, 6 Ob 168/21 f	
38: Materielle Streitgenossenschaft bei Teilnahme an einem „Shitstorm“	
→ Strafprozessrecht	298
OGH 22. 10. 2021, 12 Os 122/21 i	
39: Gesichtsmaske stellt Öffentlichkeit der HV nicht in Frage	
→ Strafrecht	299
OGH 22. 10. 2021, 12 Os 118/21 a	
40: Einsatzfahrzeuge als kritische Infrastruktur	



Forum

→ Folgeprovisionen: Schadensberechnung oder Vorteilsausgleich?	299
Anmerkung zu OGH 24. 6. 2021, 9 Ob 33/21 z	
Von Samuel Loibl	

Standards

→ Impressum	256
→ Veranstaltungen & Seminare	300



→ Editorial	45
<i>Von Johannes Schramm und Josef Aicher</i>	

ZVB-Aktuell	48
-------------------	----

Vergaberecht

Beitrag

→ Einige praktische Herausforderungen der eVergabe	49
--	----

Dieser Beitrag ist der Beginn einer losen Serie, in der praktische Herausforderungen der eVergabe vor dem Hintergrund einschlägiger Rechtsprechung dargestellt werden. Im ersten Teil wird auf die qualifizierte elektronische Signatur, auf technische Probleme bei der Bekanntmachung eines Vergabeverfahrens und bei der Abgabe eines Angebots sowie auf Fehler im Angebotsöffnungsprotokoll eingegangen.

Von Michael Weiner

ZVB-Leitsatzkartei

→ ZVB-LSK 2022/11–20	53
----------------------------	----

Rechtsprechung

→ Zur wirtschaftlichen und technischen Leistungsfähigkeit und zur Höchstpersönlichkeit von Ausschlussgründen	54
---	----

EuGH 7. 9. 2021, C-927/19, *Klaipėdos regiono atlieky tvarkymo centras*

Mit Anmerkung und Praxistipp von Hannes Pesendorfer und Jacqueline Guger

→ Abruf von PCR-Tests aus einer Rahmenvereinbarung	62
--	----

LVwG Tirol 29. 11. 2021, LVwG-2021/S 2/2597–15

Mit Anmerkung und Praxistipp von Hannes Pesendorfer und Matthias Rief

Serviceteil

→ Die BVwG-Pauschalgebührenverordnung Vergabe 2018	66
--	----

In den Tabellen werden zur leichteren Handhabung für die Praxis die sich aus der BVwG-PauschGebV Vergabe 2018 iZm § 340 BVergG 2018 und § 84 BVergGKonz 2018 ergebenden Gebührensätze unter Berücksichtigung der ab 1. 1. 2022 anzuwendenden Schwellenwerte ausgerechnet und übersichtlich dargestellt.

Betreut von Georg Gruber und Thomas Gruber

Bauvertragsrecht

Beitrag

→ Sachverständige im Bauverfahren – Teil 2	72
--	----

Für die Praxis von größter Bedeutung sind die Fragen, welche Aufträge bzw welche Fragen an die Sachverständigen gerichtet und wie diese von den Sachverständigen beantwortet werden sowie wie die Beweiswürdigung erfolgt. Ein heikles Thema ist dabei die etwaige Vorgabe von Grundlagen an den Sachverständigen,

zB die Frage, zu welchen Ergebnissen er mit bestimmten methodischen Vorgaben kommt. Für die Abwägung einander widersprechender Gutachten verschiedener Sachverständiger kann eine solche Vorgabe der Methode jedoch sehr hilfreich sein. Die von den Parteien beigezogenen Privatsachverständigen beantworten mitunter andere Fragen als die vom Gericht beigezogenen Sachverständigen, weil bei ersteren die Formulierung der Fragen der jeweiligen Partei obliegt.

Von Albert Oppel



Rechtsprechung

- Der Versicherungsnehmer muss eine ungewidmete Akontozahlung des Bauwesensversicherers nicht unter den versicherten Werkunternehmern aufteilen . . . 79
OGH 15. 9. 2021, 7 Ob 111/21f

Mit Anmerkung und Praxistipp von Philipp Springer

Öffentliches Baurecht

Beitrag

- Baugenehmigung oder UVP-Prüfpflicht? – Teil 1 84

In jüngster Zeit scheinen im Baubewilligungsverfahren Einwendungen der Nachbarn dahingehend zuzunehmen, das Baubewilligungsverfahren sei gar nicht zulässig und die Baubehörde gar nicht zuständig, weil das Vorhaben dem Umweltverträglichkeitsprüfungsgesetz (UVP-G) unterliege. Meist geht es dabei um den Tatbestand „Städtebauvorhaben“ des UVP-G. Die Baubehörden und die Landesverwaltungsgerichte werden in weiterer Folge im Vorfragenbereich mit Anwendungsfragen des UVP-G befasst.

Von Albert Oppel

Standards

- Impressum 45

[MitarbeiterInnen dieses Hefts]

Mag. *Alexandra Fabrykowska*, Rechtsanwaltsanwältin bei Schramm Öhler Rechtsanwälte
Mag. *Christian Gruber*, Rechtsanwalt und Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte
Mag. *Georg Gruber*, Vergabejurist
Mag. *Thomas Gruber*, Richter des Bundesverwaltungsgerichts
Mag. *Jacqueline Guger*, Rechtsanwaltsanwältin bei Schramm Öhler Rechtsanwälte
Mag. *Gabriel Kielbasa*, FSM Rechtsanwältin
Mag. *David Melingo*, Rechtsanwaltsanwältin bei Schramm Öhler Rechtsanwälte
Dr. *Karlheinz Moick*, Partner der Kanzlei FSM Rechtsanwälte
Dr. *Albert Oppel*, Richter des Verwaltungsgerichts Wien
Mag. *Hannes Pesendorfer*, Rechtsanwalt und Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte
Dr. *Matthias Rief*, Rechtsanwaltsanwältin bei Schramm Öhler Rechtsanwälte
Dr. *Philipp Springer*, Rechtsanwaltsanwältin bei Lessiak & Partner Rechtsanwälte
Mag. *Michael Weiner* ist Rechtsanwalt und Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte

[Der Redaktionsbeirat]

Dr. *Stephan Denk*, Rechtsanwalt bei Freshfields Bruckhaus Deringer
Dr. *Heimo Ellmer*, Leiter der Abteilung Baunormung, Referent für Vergabewesen im österreichischen Normungsinstitut, Lektor an der FH Technikum Kärnten, Sachverständiger
Dr. *Hans Göllles*, Sachverständiger für Vergabe- und Verdingungswesen, Autor zahlreicher Publikationen in den Bereichen Bauvertrag und Vergabe
Mag. *Reinhard Grasböck*, Richter des Bundesverwaltungsgerichts
Doz. Dr. *Brigitte Gutknecht*, Institut für Staats- und Verwaltungsrecht der Universität Wien

Univ.-Prof. DI Dr. *Andreas Kropik*, Professor für Bauwirtschaft und Baumanagement an der TU Wien, geschäftsführender Gesellschafter der Bauwirtschaftlichen Beratung GmbH mit Sitz in Perchtoldsdorf bei Wien, Sachverständiger
Hon.-Prof. Dr. *Rudolf Lessiak*, Rechtsanwalt und Seniorpartner einer Kanzlei mit Schwerpunkt im Vergaberecht
Dr. *Matthias Öhler*, Rechtsanwalt und Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte
Mag. *Franz Pachner*, BMWFW iR

[BundesländerkorrespondentInnen]

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

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

15. Jahrgang / Februar 2022 / Nr. 2

BFG ^{D3-745}

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

BFG-Entscheidungen aus erster Hand

Linde
www.lindeverlag.at

Interview

Assoz. Univ. -Prof. Gernot Aigner, JKU Linz

BFG und Höchstgerichte

Verwaltung von Sondervermögen

BFG und Auslandsbezug

SV-Beiträge im Rahmen des Progressionsvorbehaltes
Bezug von Renten aus zwei Mitgliedstaaten

Einkommensteuer

Keine steuerfreien Überstundenzuschläge für Bundeslehrer

Umgründungen

Zurückbehaltene Fremdfinanzierung

Abgabenverfahren

Der Verlustvortrag als Bescheidbestandteil

BFG journal

BFG-Entscheidungen aus erster Hand
aktuell & praxisnah

Herausgeber: Dr. Peter Unger, Präsident des BFG
Redaktion: Prof. Dr. Angela Stöger-Frank,
Leiterin des BFG-Evidenzbüros;
Dr. Peter Unger,
Präsident des BFG

Tel. Redaktion: +43 1 24 630, Fax: DW 51
E-Mail: bfgjournal@bundesverlag.at
Tel. Verlag: +43 1 24 630 Serie, Fax: DW 23
Adresse: 1210 Wien, Scheydgasse 24



Inhalt

„Ich befürworte eine wissenschaftliche Forschung, die sich auch an den Bedürfnissen der Praxis orientiert“

Im BFGjournal zu Gast: Assoz. Univ.-Prof. Gernot Aigner, JKU Linz

JKU Linz: Business Talk #3 mit BFG-Präsident Dr. Peter Unger 38

BFG und Höchstgerichte: BFG-Erkenntnisse nach EuGH-Urteil zur Verwaltung von Sondervermögen (verbundene Rs K und DBKAG) 41

(EuGH 17. 6. 2021, Rs C-58/20, K und C-59/20, DBKAG; BFG 14. 2. 2022, RV/5100221/2016 (zu K) und 10. 2. 2022, RV/5100456/2015 (zu DBKAG) – Ansgar Unterberger)

BFG und Auslandsbezug: Erfassung rückerstatteter, in Zusammenhang mit ausländischen Einkünften stehender Sozialversicherungsbeiträge im Rahmen des Progressionsvorbehaltes 42

(BFG 1. 2. 2022, RV/7101949/2021 – Wolfgang Ryda)

Keine steuerfreien Überstundenzuschläge in der Entlohnung von Bundeslehrern 49

(BFG 10. 1. 2022, RV/4100668/2019 – Ulrike Nussbaumer)

Steuerfreiheit von Gefahrenzulagen von Ordinationshilfen in einer Landarztpraxis 55

(BFG 11. 1. 2022, RV/7102510/2021)

BFG und Auslandsbezug: Differenzzahlung bei Bezug von zwei Renten aus zwei Mitgliedstaaten 59

(BFG 26. 1. 2022, RV/7101391/2021 – Christian Lenneis)

Miteinbringung des Teils eines Grundstücks unter Zurückbehaltung des gesamten 60

Kredits im Privatvermögen

(BFG 19. 5. 2021, RV/7100005/2012 – Klaus Hirschler / Gottfried Sulz / Christian Oberkleiner)

Der Verlustvortrag als Bescheidbestandteil 65

(BFG 25. 6. 2018, RV/7101081/2013 – Katharina Deutsch)

Impressum 70

48

ÖSTERREICHISCHES Anwältir blatt

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z121



147

Die Pandemie akzentuiert die
Diskussion der Gleichstellung

Urteilsabsprachen –
Säumnisse und Kritik

WEG-Novelle 2022:
Facts and Figures

146

BM MMag.^a Dr.ⁱⁿ Susanne Raab



160

Dr. Clemens Pichler, LL.M.
und Alexandra Pichler –
BOOTCAMP für Rechts-
anwält/-innen

Inhalt 03_2022

- 133 Editorial
- 135 Wichtige Informationen
- 137 Werbung & PR
- 138 Recht kurz & bündig
- 142 Europarecht kurz & bündig
- 144 Europa aktuell
- 146 3 Fragen an ...



BM MMag.^a Dr.ⁱⁿ Susanne Raab Foto: Smesnik

- 186 Inserate
- 188 Indexzahlen
- 188 Impressum

AUTORINNEN UND AUTOREN DIESER AUSGABE:

- RA Dr. Manfred Ainedter, Wien
- RAA Ing. Mag. Niyazi Bahar, Gänserndorf
- RA Mag. Gerold Beneder, Wien
- RA Dr. Michael Buresch, Wien
- RA Mag. Franz Galla, Wien
- RA Dr. Herbert Gartner, Wien
- RA Dr. Rainer Hable, M.Sc. (LSE), Wien
- RA Dr. Eric Heinke, Wien
- RA Dr. Thomas Höhne, Wien
- RAAⁱⁿ Dr.ⁱⁿ Sophie Hommer, Wien
- Mag.^a Ursula Koch, ÖRAK
- RAⁱⁿ Britta Kynast, ÖRAK Büro Brüssel
- em. RA Prof. Dr. Nikolaus Lehner, Wien
- Mag. Christian Moser, ÖRAK
- RA Dr. Burkhard Georg Mötzt, Wien
- RAⁱⁿ Dr.ⁱⁿ Marcella Prunbauer-Glaser, Wien
- RAⁱⁿ Birgit Sambeth Glasner, LL.M., Genf
- RA Dr. Ullrich Saurer, Graz
- RA Univ.-Prof. Dr. Richard Soyer, Wien
- RA Mag. Dr. Felix Karl Vogl, Schruns
- RA Dr. Alexander Wittwer, LL.M., Dornbirn
- Marlen Wohlmuth, ÖRAK

ABHANDLUNGEN

- 148 Die Pandemie akzentuiert die Diskussion
der Gleichstellung
Birgit Sambeth Glasner
- 151 Urteilsabsprachen – Säumnisse und Kritik
Richard Soyer
- 153 WEG-Novelle 2022: Facts and Figures
Herbert Gartner

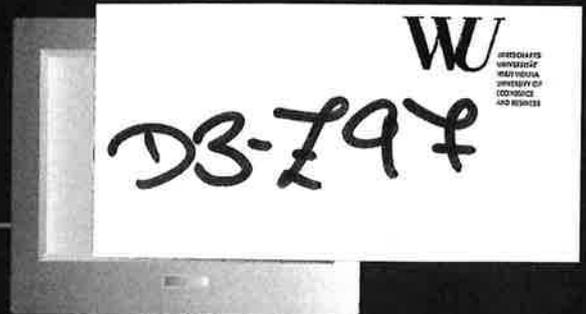
SERVICE

- 160 Im Gespräch
- 163 Termine
- 164 Chronik
- 166 Aus- und Fortbildung
- 172 Rezensionen

RECHTSPRECHUNG

- 178 Grundsatz der rückwirkenden
Anwendung des mildereren
Gesetzes
- 180 Zur Bewertung einer Rechts-
anwaltskanzlei durch den Pro-
zessgegner auf einer Online-
Plattform
- 181 Zur Vertretung von Minder-
jährigen im pflegschafts-
gerichtlichen Genehmigungs-
verfahren
- 184 Zum gewöhnlichen Aufenthalt
in Art 3 Abs 1 lit a Brüs-
sel IIa-VO

Kommunikation & Recht



Betriebs-Berater für

• Medien • Telekommunikation • Multimedia

3
K&R

- Überfällige Regulierung des Regulierers – zu Googles überragender marktübergreifender Bedeutung und § 19a GWB
Prof. Dr. Thomas Höppner
- 153 TTDSG – was ändert sich für Cookies und ähnliche Technologien?
Fabian Scharpf
- 159 Das neue Schuldrecht 2022 – Teil 2
Prof. Dr. Felix Buchmann und Chiara Panfilì
- 168 BGH zur Verdachtsberichterstattung: Gelegenheit zur Stellungnahme auch für Untersuchungshäftling
Christian Schwarz
- 172 Zum Umfang der Privatkopieausnahme bei Betrieb eines Online-Videorekorders
Prof. Dr. Nikolaus Forgó und Žiga Škorjanc
- 175 Aktuelle Entwicklungen im Steuerrecht in der Informationstechnologie 2020/2021 – Teil 2
Prof. Dr. Jens M. Schmittmann und Dr. Julia Sinnig
- 183 Länderreport USA
Clemens Kochinke
- 185 BVerfG: Abwägungsanforderungen bei gerichtlicher Prüfung von Beleidigungen im Internet mit Kommentar von **Prof. Dr. Dr. Karl-Heinz Ladeur**
- 192 BGH: Unterlassungsanspruch gegen Berichterstattung über Sexuelleben nach Selbstöffnung des Partners
- 196 BGH: Unzulässige Zahlungsmittel-Entgelte bei Online-Flugbuchung
- 204 OLG Frankfurt a. M.: Verstoß gegen Unterlassungsgebot durch Produktbezeichnung mit Auslassungszeichen
- 205 OLG Köln: Verlinkung auf Strompreisvergleichsrechner stellt redaktionellen Beitrag dar

25. Jahrgang

März 2022

Seiten 153 – 224

Editorial

Überfällige Regulierung des Regulierers – zu Googles überragender marktübergreifender Bedeutung und § 19a GWB

Prof. Dr. Thomas Höppner

Aufsätze

153 TTDSG – was ändert sich für Cookies und ähnliche Technologien?

RA Fabian Scharpf

Mit dem neuen Telekommunikation-Telemedien-Datenschutz-Gesetz (TTDSG) wird die aus der E-Privacy-Richtlinie folgende grundsätzliche Einwilligungspflicht für Cookies und ähnliche Technologien nunmehr in deutsches Recht umgesetzt. Der Beitrag betrachtet, welche Auswirkungen sich hierdurch für Anbieter:innen von Telemediendiensten ergeben und insbesondere, wie die Ausnahmeregelung für solche Cookies und ähnliche Technologien auszulegen ist, die für die Bereitstellung eines ausdrücklich gewünschten Telemediendienstes unbedingt erforderlich sind.

159 Das neue Schuldrecht 2022 – Teil 2

RA Prof. Dr. Felix Buchmann und RAin Chiara Panfili

Die Verpflichtung des Unternehmers, einem Verbraucher für ein digitales Produkt bzw. eine Ware mit digitalen Elementen Aktualisierungen bereitzustellen, ist neu und bringt zahlreiche Probleme mit sich. Teil 2 der Beitragsreihe befasst sich mit den Neuregelungen zu den Aktualisierungen und den Konsequenzen für Unternehmer.

168 BGH zur Verdachtsberichterstattung: Gelegenheit zur Stellungnahme auch für Untersuchungshäftling

RA Christian Schwarz, LL.M.

Möchte die Presse zum Beispiel über den Verdacht einer Straftat identifizierend berichten, so muss im Wege der Verdachtsberichterstattung dem Betroffenen ausreichend Gelegenheit zur Stellungnahme eingeräumt werden. Sitzt dieser in Untersuchungshaft, muss die Redaktion versuchen, einen in Betracht kommenden Vertreter zu ermitteln oder mit dem Betroffenen – etwa über seine Familie – in Kontakt zu treten.

172 Zum Umfang der Privatkopieausnahme bei Betrieb eines Online-Videorekorders

Univ.-Prof. Dr. Nikolaus Forgó und Mag. Žiga Škorjanc

Beim EuGH sind Vorabentscheidungsverfahren anhängig, in denen unter anderem die Frage geklärt werden soll, ob die mit Hilfe eines „Online-Videorekorders“ erstellten Vervielfältigungen von Sendungsinhalten als Privatkopien zu qualifizieren sind. Entscheidend ist dabei, ob die Privatkopieausnahme auf weitere, funktional äquivalente, aber technisch durch Innovation erst entstandene Verfahren, die dem (End-)Kunden die Anfertigung der Privatkopie ermöglichen, anwendbar ist.

175 Aktuelle Entwicklungen im Steuerrecht in der Informationstechnologie 2020/2021 – Teil 2

Prof. Dr. Jens M. Schmittmann und Dr. Julia Sinnig

Die Autoren fassen in diesem zweiteiligen Beitrag die aktuellen steuerrechtlichen Entwicklungen des vorangehenden Jahres zusammen, sofern sich Bezüge zur Informationstechnologie im weitesten Sinne und dem Informationstechnologierecht ergeben. Teil zwei des Beitrags knüpft an Teil eins in K&R 2022, 87 ff. an und fasst die wesentlichen Entwicklungen in Legislative und Judikative im deutschen Steuerrecht zusammen. Der Beitrag knüpft an die Beiträge der Verfasser in den Vorjahren sowie deren Vorträge anlässlich der virtuellen DSRI Herbstakademie 2021 an.

183 Länderreport USA

RA Clemens Kochinke, MCL, Attorney at Law

Die neue Legislaturperiode der Einzelstaaten der USA kann bereits im Sommer 2022 regional zu strengerer Haftung von Internetanbietern sowie weiteren Datenschutzgesetzen führen, während im Kongress des Bundes landesweite Pläne scheitern. Die Rechtsprechung auf Revisionsebene bestätigt weiterhin in Detailbetrachtungen das Presse- und allgemeine Kommunikationsrecht – ohne verschärfte Haftung und mit der Entlastung von Online-Anbietern für rechtswidrige Äußerungen oder Handlungen ihrer Nutzer.



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.

Das Abkürzungsverzeichnis finden Sie ebenfalls im Online-Archiv unter Eingabe der ID: KuRL1000-111.

Rechtsprechung

- 185 Abwägungsanforderungen bei gerichtlicher Prüfung von Beleidigungen im Internet
BVerfG, 19. 12. 2021 – 1 BvR 1073/20
- 190 **Kommentar von Prof. Dr. Dr. h. c. Karl-Heinz Ladeur**
- 192 Unterlassungsanspruch gegen Berichterstattung über Sexualleben nach Selbstöffnung des Partners
BGH, 14. 12. 2021 – VI ZR 403/19
- 194 Zum Streitwert einer Urteilsveröffentlichung bei Modelfotografien
BGH, 4. 11. 2021 – I ZR 153/20
- 196 Unzulässige Zahlungsmittel-Entgelte bei Online-Flugbuchung
BGH, 24. 8. 2021 – X ZR 23/20
- 198 Keine Kündigungsmöglichkeit von Kabel-TV-Anschluss in unbefristeter Mietwohnung
BGH, 18. 11. 2021 – I ZR 106/20
- 202 Kabelkanalanlagen II: Keine Auswirkung eines Kündigungsrechts auf Missbrauchsverbot
BGH, 14. 12. 2021 – KZR 23/18
- 203 Irreführendes Versprechen von zusätzlichem Datenvolumen nach Vertragskündigung
OLG Frankfurt a. M., 16. 9. 2021 – 6 U 133/20
- 204 Verstoß gegen Unterlassungsgebot durch Produktbezeichnung mit Auslassungszeichen
OLG Frankfurt a. M., 23. 9. 2021 – 6 W 76/21
- 205 Verlinkung auf Strompreisvergleichsrechner stellt redaktionellen Beitrag dar
OLG Köln, 10. 9. 2021 – 6 U 51/21
- 207 Veröffentlichung eines handschriftlichen Schreibens als Faksimile im Internet kann zulässig sein
Hanseatisches OLG Hamburg, 27. 1. 2022 – 7 W 9/22
- 207 Trotz unzureichender Anrede-Optionen im Online-Formular kein Anspruch auf Entschädigung
OLG Karlsruhe, 14. 12. 2021 – 24 U 19/21
- 211 Keine Unlauterkeit des Hoheitsträgers bei Wirtschaftsförderung durch Internetpräsenz
OLG Nürnberg, 26. 11. 2021 – 3 U 2473/21
- 215 Irreführung durch Cookie-gesteuerte Rabattwerbung
OLG Köln, 3. 12. 2021 – 6 U 62/21
- 217 Irreführung durch Cookie-Tracking ohne Einwilligung
LG Frankfurt a. M., 19. 10. 2021 – 3-06 O 24/21
- 219 Online-Apotheke darf im Bestellvorgang Geburtsdatum nur eingeschränkt verarbeiten
VG Hannover, 9. 11. 2021 – 10 A 502/19
- 221 Fristlose Kündigung nach Weitergabe einer privaten E-Mail an Dritte
LAG Köln, 2. 11. 2021 – 4 Sa 290/21



K&R Aktuell

VI Veranstaltungen/Neue Bücher · VII Impressum

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

Chefredakteur: RA Torsten Kutschke · **Stellv. Chefredakteurin:** RAin Dr. Anja Keller · **Redaktionsassistentin:** Dagmar Dinkel

Ständige Mitarbeiter:

RA Prof. Dr. Felix Buchmann; Prof. Dr. Christoph Degenhart; Prof. Dr. Dieter Dörr; RA Thorsten Feldmann; Prof. Dr. Hubertus Gersdorf; Prof. Dr. Georgios Gounalakis; RA Prof. Niko Härting; RA Dominik Höch; RA Dr. David Jahn; RA Dr. Jonas Kahl; RA Dr. Alexander R. Klett, LL.M. (Iowa); RA Clemens Kochinke, MCL; Prof. Dr. Christian Koenig, LL.M.; RA Prof. Dr. Johannes Kreile; Prof. Dr. Dr. h. c. Karl-Heinz Ladeur; Prof. Dr. Stefan Leible; RA Dr. Sebastian Meyer; RA Dr. Flemming Moos; RAin Dr. Grace Nacimiento, LL.M.; RA Dr. Nils Rauer; Prof. Dr. Dr. Dr. h. c. Franz Jürgen Säcker; RA StB Prof. Dr. Jens M. Schmittmann; RA Adrian Schneider; Prof. Dr. Olaf Sosnitza; Prof. Dr. Gerald Spindler; RA Tobias H. Strömer; Prof. Dr. Jürgen Taeger; RA Prof. Dr. Clemens Thiele; RA Dr. Christian Volkmann; Prof. Dr. Andreas Wiebe.

Kooperationspartner: Mainzer Medieninstitut e. V. (Mainz).

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

DB-792



Editorial: Prof. Dr. Petra Pohlmann und Christian Peter
Wie muss Google über das Presseverleger-Leistungsschutzrecht verhandeln?

265 Dr. Martina Schwonke

Die Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs zum Markenrecht und zu geschützten geografischen Angaben im Jahr 2021

275 Dr. Hermann-Josef Omsels

Informationspflichten beim Ranking

282 Rolf Becker und Dipl.-Wirtschaftsjurist Martin Rätze

Belehrung über das fernabsatzrechtliche Widerrufsrecht: Probleme und Lösungsmöglichkeiten - Reloaded

290 Sebastian Laoutoumai und Dr. Matondo Cobe

Anlageempfehlungen und Finanztipps von sog. „Finfluencern“

296 Dr. Ulrich Franz

Zum Bewertungsportal Jameda

302 „Visma Enterprise“ SIA/Konkurrences padome

EuGH, Urteil vom 18.11.2021 - C-306/20

310 Erfolgreiche Verfassungsbeschwerde gegen fachgerichtliche Versagung der Auskunft über Bestandsdaten gegenüber einer Social Media Plattform

BVerfG, Beschluss vom 19.12.2021 - 1 BvR 1073/20

315 Kopplungsangebot III

BGH, Urteil vom 25.11.2021 - I ZR 148/20

318 ÖKO-TEST III

BGH, Urteil vom 16.12.2021 - I ZR 201/20

329 Kabelkanalanlagen II

BGH, Urteil vom 14.12.2021 - KZR 23/18

332 Aktivlegitimation und individuelle Schadensersatzansprüche von Verbrauchern nach dem öUWG

OGH, Beschluss vom 16.12.2021 - 4 Ob 49/21s

337 Kommentar von **Prof. Dr. Christian Alexander**

347 Hausverkauf zum Höchstpreis

OLG Hamburg, Urteil vom 09.12.2021 - 5 U 180/20

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

Richterin am BGH Dr. Martina Schwonke, Karlsruhe
Die Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs zum Markenrecht und zu geschützten geografischen Angaben im Jahr 2021 265

RA Dr. Hermann-Josef Omsels, Berlin
Informationspflichten beim Ranking 275

RA Rolf Becker und Dipl.-Wirtschaftsjurist Martin Rätze, Köln
Belehrung über das fernabsatzrechtliche Widerrufsrecht: Probleme und Lösungsmöglichkeiten – Reloaded 282

RA Sebastian Laoutoumai, Düsseldorf und RA Dr. Matondo Cobé, Frankfurt a. M.
Anlageempfehlungen und Finanztipp von sog. „Finfluencern“ 290

RA Dr. Ulrich Franz, Berlin
Zum Bewertungsportal Jameda 296

RECHTSPRECHUNG

EuGH
„Visma Enterprise“ SIA/Konkurences padome
AEUV Art. 101 Abs. 1, Abs. 3
EuGH, Urteil vom 18.11.2021 – C-306/20 302

BVerfG
Erfolgreiche Verfassungsbeschwerde gegen fachgerichtliche Versagung der Auskunft über Bestandsdaten gegenüber einer Social Media Plattform
GG Art. 2 Abs. 1 i. V. m. Art. 1 Abs. 1, Art. 5 Abs. 1 S. 1; BGB §§ 1004 Abs. 1, 823 Abs. 2; StGB §§ 185, 193; TMG a. F. § 14 Abs. 3; TTDSG § 21 Abs. 2, Abs. 3; NetzDG a. F. § 1 Abs. 3
BVerfG, Beschluss vom 19.12.2021 – 1 BvR 1073/20 310

BGH
Kopplungsangebot III
UWG § 3 Abs. 1 und 2, § 4a, § 5 Abs. 1 S. 2 Fall 2 Nr. 2, § 5a Abs. 1 und 2
BGH, Urteil vom 25.11.2021 – I ZR 148/20 315

ÖKO-TEST III
VO (EG) Nr. 207/2009 a. F. Art. 9 Abs. 1 S. 2 Buchst. c, Art. 101 Abs. 2, Art. 102 Abs. 1 S. 1; VO (EU) 2017/1001 Art. 9 Abs. 2 Buchst. c, Art. 130 Abs. 1 S. 1; MarkenG § 14 Abs. 6, § 19 Abs. 1 und 3; MarkenG a. F. § 125b Nr. 2
BGH, Urteil vom 16.12.2021 – I ZR 201/20 318

Kabelkanalanlagen II
GWB § 19 Abs. 2 Nr. 2
BGH, Urteil vom 14.12.2021 – KZR 23/18 329

Bemessung des Beschwerdewerts eines Berufungsantrags auf Unterlassung einer Äußerung
ZPO § 2, § 3, § 511 Abs. 2 Nr. 1
BGH, Beschluss vom 16.11.2021 – VI ZB 58/20 331

OGH
Aktivlegitimation und individuelle Schadensersatzansprüche von Verbrauchern nach dem öUWG
öUWG § 1 Abs. 1 Nr. 2, § 2
OGH, Beschluss vom 16.12.2021 – 4 Ob 49/21s 332
Kommentar von Prof. Dr. Christian Alexander 337

OLG Frankfurt a. M.
Natürliche Handlungseinheit bei Zuwiderhandlungen gegen wettbewerbsrechtliche Unterlassungspflichten
ZPO § 890; UWG § 5a Abs. 6
OLG Frankfurt a. M., Beschluss vom 12.01.2022 – 6 W 106/21 339

Nie wieder keine Ahnung – Fehlende Verwechslungsgefahr für Titel eines Fernsehbeitrages
MarkenG §§ 5 Abs. 3, 15 Abs. 2
OLG Frankfurt a. M., Beschluss vom 11.01.2022 – 6 W 102/21 341

Sofortiges Anerkenntnis im Eilverfahren mit der Kostenfolge von § 93 ZPO trotz Sequestrationsantrag
ZPO § 93
OLG Frankfurt a. M., Beschluss vom 17.12.2021 – 6 W 101/21 342

Verletzung eines Designs für Deckenleuchten
DesignG §§ 2, 33, 38, 42
OLG Frankfurt a. M., Urteil vom 09.12.2021 – 6 U 50/20 344

OLG Hamburg
Hausverkauf zum Höchstpreis
UWG § 5 Abs. 1
OLG Hamburg, Urteil vom 09.12.2021 – 5 U 180/20 347

OLG Köln
Verlinkung auf Strompreisvergleichsrechner
UWG § 8 Abs. 3, Nr. 1, § 2 Abs. 1 Nr. 1, Nr. 3
OLG Köln, Urteil vom 10.09.2021 – 6 U 51/21 352

Vertragliches Abwerbverbot
HGB § 75f; UWG § 4 Nr. 4
OLG Köln, Urteil vom 03.09.2021 – 6 U 81/21 354

Spinfinish-Lösungen
UWG §§ 4 Nr. 3a, b und c, 6 Abs. 2, Nr. 4
OLG Köln, Urteil vom 18.06.2021 – 6 U 158/20 359

Cookie-gesteuerte Rabattwerbung
UWG § 5 Abs. 1 S. 2 Nr. 2
OLG Köln, Urteil vom 03.12.2021 – 6 U 62/21 364

Inkontinenzhöschen GRATIS TESTEN
HWG § 7 Abs. 1 Nr. 2
OLG Köln, Urteil vom 17.12.2021 – 6 U 91/21 368

OLG München
Preiswerbung von Fitnessstudios
UWG § 3a; PAngV § 1 Abs. 1
OLG München, Urteil vom 14.10.2021 – 29 U 6100/20 371

LG Hildesheim
Verteilung der Maklerprovision beim Immobilienkauf
UWG §§ 3a, 5a Abs. 2, 4; BGB §§ 656c Abs. 1, 656d Abs. 1; PAngV § 1 Abs. 1, 7
LG Hildesheim, Urteil vom 30.11.2021 – 11 O 9/21 373

LG Frankfurt a. M.
Berufsrechtswidrige Werbung eines Arztes für eine Pflegeserie
UWG § 3; BO Ärzte Nordrhein §§ 3 Abs. 1, 27 Abs. 3
LG Frankfurt a. M., Urteil vom 29.10.2021 – 3-10 O 27/21 375

LG Oldenburg
Aufklärungspflichten bei der Werbung mit „klimaneutral“
UWG § 5a Abs. 2
LG Oldenburg, Urteil vom 16.12.2021 – 15 O 1469/21 378

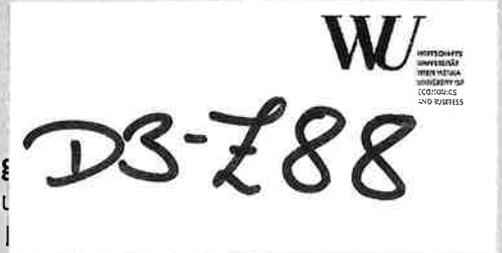
LEITSÄTZE 379



medien^{DR}recht

Zeitschrift für Medien- und Kommunikationsrecht

1/22



FORUM Grundrechtsverwirrung
Ein kritischer Beitrag zu
Defizite im Schutz der
Wolfgang Brandstetter/Peter Zöchbauer

AKTUELL Das Einheitspatent – lange sagenumwoben und doch
bald Realität
Raphaela Tiefenbacher

MEDIENRECHT Shitstorm II: Einstellung des Strafverfahrens – Auswirkungen
auf den Entschädigungsantrag

Shitstorm III: Entschädigungsanträge im unselbständigen
Verfahren

PERSÖNLICHKEITSSCHUTZ Standard Verlagsgesellschaft mbH vs Österreich (No 3):
Verantwortung des Betreibers eines Online-Diskussionsforums
– Herausgabe der Identitätsdaten der Poster

Widerruf einer Tatsachenbehauptung

DATENSCHUTZRECHT Aktuelle Entscheidungspraxis zu Drittstaatentransfers
bei Cookies
Gernot Fritz/Verena Kirchmair

URHEBERRECHT Die österreichische Umsetzung des Art 17 DSM-Richtlinie
Felix Daum

Serbische Casting-Show: Zur Haftung von Streaming-
Plattformen und zum Territorialitätsprinzip (EuGH-Vorlage)

WETTBEWERBSRECHT Safediebstahl: Verbraucher – Geltendmachung von Vermögens-
schäden

Alternativer Exekutionstitel: Urteilsveröffentlichung

Medien und Recht

40. Jahrgang

1983-2022



medienNDrecht

Zeitschrift für Medien- und Kommunikationsrecht
40. Jahrgang (2022) Februar Heft



FORUM	3	Wolfgang Brandstetter/Peter Zöchbauer Grundrechtsverwirrung oder Grundrechtserosion? Ein kritischer Beitrag zur aktuellen Diskussion über Defizite im Schutz der Persönlichkeitsrechte in Österreich	3
AKTUELL	6	Raphaela Tiefenbacher Das Einheitspatent – lange sagenumwoben und doch bald Realität	6
MEDIENRECHT	13	Einstellung des Strafverfahrens – Auswirkungen auf den Entschädigungsantrag OLG Wien 30.12.2021, 18 Bs 328/21y – Shitstorm II	13
		Entschädigungsanträge im unselbständigen Verfahren OLG Wien 17.12.2021, 18 Bs 327/21a – Shitstorm III	17
		Besetzung der Fachsenate des OGH	18
PERSÖNLICHKEITSSCHUTZ	19	Verantwortung des Betreibers eines Online-Diskussionsforums – Herausgabe der Identitätsdaten der Poster EGMR (4. Kammer) 07.12.2021, 39378/15 – Standard Verlagsgesellschaft mbH vs Österreich (No 3) (Anm Niki Haas)	19
		Widerruf einer Tatsachenbehauptung OGH 22.12.2021, 3 Ob 218/21m – Gerichtlich aufgetragener Widerruf (Anm Gottfried Korn)	27
DATENSCHUTZRECHT	31	Gernot Fritz/Verena Kirchmair Aktuelle Entscheidungspraxis zu Drittstaatentransfers bei Cookies	31
URHEBERRECHT	37	Felix Daum Die österreichische Umsetzung des Art 17 DSM-Richtlinie	37
		Zur Haftung von Streaming-Plattformen und zum Territoria- litätsprinzip (EuGH-Vorlage) OGH 22.06.2021, 4 Ob 44/21f – Serbische Casting-Show (Anm Michel Walter)	46
WETTBEWERBSRECHT	55	Verbraucher – Geltendmachung von Vermögensschäden OGH 16.12.2021, 4 Ob 49/21s – Safediebstahl	55
		Urteilsveröffentlichung OGH 14.02.2022, 1 R 4/22y – Alternativer Exekutionstitel	58
LITERATUR	60	Himmelsbach/Mann (Hrsg), Presserecht, C.H. Beck (Rezensent: Thomas Höhne)	60

10. März 2022

25. Jahrgang

Seite 437 bis 496

Zeitschrift für das gesamte Insolvenz- und Sanierungsrecht**D3-Z325****• ZInsO-Editorial****Simply the best!** (S. 437)

von Professor Dr. Hans Haarmeyer, Mötzingen

• ZInsO-Aufsätze**Die Zugangsvoraussetzungen zum Eigenverwaltungsverfahren en detail – ein Leitfaden für Rechtsanwender** (S. 438)

von Insolvenzverwalter/Rechtsanwalt Henning Sämisch, Kanzlei SHNF Hamburg

Recht im Wandel?(!) (S. 447)

von Rechtsanwalt Jörn Weitzmann, Hamburg

Das slowakische Insolvenzrecht (S. 455)

von JUDr. Martin Provazník und Arthur Braun, M.A., Bratislava

• ZInsO-Dokumentation**Insolvenzmonitor IV. Quartal 2021 – Top-Antragsverfahren in der Kurzanalyse** (S. 461)

von Dr. Andreas Fröhlich, München

• ZInsO-Rechtsprechungsreport**Eintragung von Löschung einer GmbH wegen Vermögenslosigkeit trotz möglicher Änderung der Steuerfestsetzung bis zum Ende der steuerlichen Festsetzungsfrist** (S. 468)

BGH, Beschl. v. 9.11.2021 – II ZB 1/21

Unwirksame Einreichung nicht elektronischer Dokumente bei Gericht (S. 479)

LG Frankfurt/M., Versäumnisurt. v. 19.1.2022 – 2-13 O 60/21 (n. rkr.)

Rechtswirkungen der Rücknahme einer Forderung im Insolvenzverfahren (S. 480)

AG Aurich, Beschl. v. 12.11.2021 – 9 IK 370/16

Kein Ersatz für die ersten zehn Zustellungen durch den Insolvenzverwalter (S. 481)

AG Norderstedt, Beschl. v. 21.12.2021 – 65 IK 27/21

Rückzahlung von Arbeitseinkommen im Rahmen von Scheinarbeitsvertrag unter Ehegatten (S. 483)

LAG Köln, Urt. v. 8.4.2021 – 6 Sa 1159/20

RA Dr. Christian Brünkmans

RA Dr. Jan de Weerth

Prof. Dr. Ulrich Foerste

RA Dr. Michael C. Frege

RiAG Frank Frind

RiBGH a.D. Prof. Dr. Markus Gehrlein

Prof. Dr. Hugo Grote

RA Dr. Andreas Henkel

WP/StB Michael Hermanns

Prof. Dr. Heribert Hirte

RA Martin Horstkotte

Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber

RA Peter J. Hützen

RiAG Dr. Peter Laroche

Prof. Dr. Wolfgang Marotzke

RA Prof. Dr. Torsten Martini

Prof. Dr. Sebastian Mock

RA Dr. Patrick Mückl

Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser

RA Dr. Manfred Obermüller

Vors. RiOLG Dr. Dietmar Onusseit

RA Prof. Dr. Klaus Pannen

RiBGH a.D. Prof. Dr. Gerhard Pape

RA 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 a.D. Raimund Weyand

Schriftleiter:

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer



Inhaltsverzeichnis

ZInsO-Aktuell



ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 10/2022

ZInsO-Editorial

- Simply the best!** 437
 von Professor Dr. Hans Haarmeyer, Mötzingen

ZInsO-Aufsätze

- Die Zugangsvoraussetzungen zum Eigenverwaltungsverfahren en detail – ein Leitfaden für Rechtsanwender** 438
 von Insolvenzverwalter/Rechtsanwalt Henning Sämisch, Kanzlei SHNF Hamburg
- Recht im Wandel?(!)** 447
 von Rechtsanwalt Jörn Weitzmann, Hamburg
- Das slowakische Insolvenzrecht** 455
 von JUDr. Martin Provazník und Arthur Braun, M.A., Bratislava

ZInsO-Dokumentation

- Insolvenzmonitor IV. Quartal 2021 – Top-Antragsverfahren in der Kurzanalyse** 461
 von Dr. Andreas Fröhlich, München

ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

- In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts.** 463

ZInsO-Rechtsprechungsreport

• Insolvenz- und Sanierungsrecht

- Eintragung von Löschung einer GmbH wegen Vermögenslosigkeit trotz möglicher Änderung der Steuerfestsetzung bis zum Ende der steuerlichen Festsetzungsfrist** 468
 BGH, Beschl. v. 9.11.2021 – II ZB 1/21

- (Un-)Zulässigkeit von nachinsolvenzlichem Antrag auf Vollstreckbarkeitsklärung von (ausländischem) Schiedsspruch gegenüber (nicht prozessführungsbefugtem) Insolvenzschuldner** 470
 OLG München, Beschl. v. 18.11.2021 – 102 Sch 142/21

- Verletzung von Rücksichtnahme- und Aufklärungspflichten des Arbeitgebers hinsichtlich anstehenden Insolvenzeröffnungsverfahrens** 473
 LAG Rheinland-Pfalz, Urte. v. 25.6.2021 – 6 Sa 365/20

- Unwirksame Einreichung nicht elektronischer Dokumente bei Gericht** 479
 LG Frankfurt/M., Versäumnisurt. v. 19.1.2022 – 2-13 O 60/21 (n. rkr.)

- Rechtswirkungen der Rücknahme einer Forderung im Insolvenzverfahren** 480
 AG Aurich, Beschl. v. 12.11.2021 – 9 IK 370/16

- Kein Ersatz für die ersten zehn Zustellungen durch den Insolvenzverwalter** 481
 AG Norderstedt, Beschl. v. 21.12.2021 – 65 IK 27/21

• Insolvenzanfechtungsrecht

- Rückzahlung von Arbeitseinkommen im Rahmen von Scheinarbeitsvertrag unter Ehegatten** 483
 LAG Köln, Urte. v. 8.4.2021 – 6 Sa 1159/20

- **Insolvenzarbeits- und Sozialrecht**

Betriebsrentenanpassung: Ablehnung in Abhängigkeit von wirtschaftlicher (Krisen-)Lage des Arbeitgebers: Berechnungsdurchgriff im Konzern 486
LAG Hessen, Urt. v. 3.11.2021 – 6 Sa 1507/19

Wirksamkeit von ordentlicher Kündigung nach Massenentlassungsanzeige 491
LAG Köln, Urt. v. 2.6.2021 – 6 Sa 1247/20

- **Verfahrensrecht**

Prüfungsumfang des Vollstreckungsgerichts (nur) im Rahmen seiner Weisungsbefugnisse 493
AG Mönchengladbach-Rheydt, Beschl. v. 14.1.2022 – 503 L 001/21

Impressum

Herausgeber:

Prof. Dr. Christian Berger • RA Dr. Susanne Berner • RA Dr. Christian Brünkman • RA Dr. Jan de Weerth • Prof. Dr. Ulrich Foerste • RA Dr. Michael C. Frege • RiAG Frank Frind • RiBGH a.D. Prof. Dr. Markus Gehlein • Prof. Dr. Hugo Grote • RA Dr. Andreas Henkel • WP/StB Michael Hermanns • Prof. Dr. Heribert Hirte • RA Martin Horstkotte • Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber • RA Peter J. Hützen • RiAG Dr. Peter Laroche • Prof. Dr. Wolfgang Marotzke • RA Prof. Dr. Torsten Martini • PD Dr. Sebastian Mock • RA Patrick Mückl • Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser • RA Dr. Manfred Obermüller • Vors. RiOLG Dr. Dietmar Onusseit • RA Prof. Dr. Klaus Pannen • RiBGH a.D. Prof. Dr. Gerhard Pape • RA 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 a.D. Raimund Weyand

Schriftleitung:

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

Gründungsherausgeber:

RiBGH a.D. Hans-Peter Kirchof • Vors. RiBGH a.D. Dr. Gerhart Kreft • Vors. RiLAG a.D. Ernst-Dieter Berscheid • RiBGH Prof. Dr. Gerhard Pape • Prof. Udo Hintzen • Prof. Dr. Heribert Hirte • RA Dr. Manfred Obermüller • RA Wolfgang Wütze • RA Dr. Karsten Förster • Michael Bretz • Prof. Dr. Hugo Grote • RA Martin Notthoff • Dipl.-Kfm./StB Gerd Scholten • OstA a.D. Raimund Weyand – **Ehemalige Herausgeber:** RA Dr. Karen Kuder • RA Dr. Norbert Küpper • RA Dr. Christoph Poertzgen • RiBGH a.D. Prof. Dr. Lutz Strohn

Urheber- und Verlagsrechte:

Annahme nur von Originalaufsätzen, die ausschließlich dem Verlag zur Alleinverwertung in allen Medien angeboten werden. Mit der Annahme des Manuskripts durch den Verlag überträgt der Autor dem Verlag für die Dauer von vier Jahren das ausschließliche, danach das einfache Nutzungsrecht. Das Nutzungsrecht umfasst insbesondere auch die Befugnis zur Einspeicherung in Datenbanken sowie zur weiteren Vervielfältigung im Wege fotomechanischer oder elektronischer Verfahren, einschl. Disketten, CD-ROM, DVD und Online-Diensten.

Die Zeitschrift und alle in ihr enthaltenen Beiträge und Abbildungen sind urheberrechtlich geschützt. Mit Ausnahme der gesetzlich zugelassenen Fälle ist eine Verwertung ohne Einwilligung des Verlages unzulässig.

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

Kundenservice: (0 26 31) 801-22 22

Erscheinungsweise: wöchentlich

Anzeigenverkauf: Gabriele Wieneber
Telefon: 02233/3760-7608

E-Mail: gabriele.wieneber@wolterskluwer.com

Anzeigendisposition: Karin Odening

Telefon: (0 22 33) 37 60-77 60

E-Mail: anzeigen@wolterskluwer.com

Schriftleiter ZInsO: Rechtsanwalt Prof. Dr. iur. Hans Haarmeyer

E-Mail: hans.haarmeyer@t-online.de

Manuskripte und Urteilsentwürfe erbeten an den Schriftleiter

Schriftleiter ZInsO FOKUS Sanierung: Rechtsanwalt,
Steuerberater, Wirtschaftsprüfer Andreas Ziegenhagen

E-Mail: ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com

Redaktion: Ass. iur. Anke Losch

Wolters-Kluwer-Str. 1, 50354 Hürth

Telefon: (0 22 33) 37 60-70 69

E-Mail: ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com

Einsendung von Entscheidungen

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

Bezugspreis zzgl. Versandkosten

Jahresabonnement: € 779,00

Preis für das Einzelheft: € 31,00

Kündigungsfrist:

6 Wochen zum Ende des Bezugsjahres

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

ISSN 2568-6380

In Kooperation mit:
bitkom e.V.
BvD e.V.
davit im DAV
eco e.V.
VAUNET

23850

ZD

ZEITSCHRIFT FÜR DATENSCHUTZ



D3-Z303

Herausgeber: RA Prof. Dr. Jochen Schneider · Prof. Dr. Thomas Hoeren · Prof. Dr. Martin Selzer

		
	AUS DEM INHALT	
Pseudonyme	133	ROLF SCHWARTMANN Die BGH-Entscheidung zur Facebook-Klarnamenpflicht läuft leer
Cookies	135	STEFAN HANLOSER DSK-Orientierungshilfe Telemedien: Vereinbarkeit mit § 327e BGB
Sanktion	139	STELIOS TONIKIDIS Kein Strafschadensersatz nach Art. 82 Abs. 1 DS-GVO
Privacy Litigation	144	RUBEN SCHNEIDER Internationaler Gerichtsstand und Gerichtsstandsvereinbarungen in der DS-GVO
Datenspende	148	ROMAN SCHILDBACH Zugang zu Daten der öffentlichen Hand und Datenaltruismus nach dem Entwurf des Daten-Governance-Gesetzes
Datennachlass	153	KARINA FILUSCH Sozialdatenschutz verstorbener Personen
Unternehmensbegriff	156	KG: EuGH-Vorlage zu Unternehmen als Betroffene eines Bußgeldverfahrens nach Art. 83 DS-GVO mAnm PETRI
Auskunftsverlangen	167	AG Hamburg: Auskunftsansprüche gegenüber Insolvenzverwalter mAnm BERGER
Cookie-Key	177	VG Wiesbaden: Einstweilige Untersagung der Nutzung eines Cookie-Dienstes auf der Webseite einer öffentlichen Hochschule mAnm VON DEM BUSSCHE

www.zd-beck.de

Seiten 133–188
12. Jahrgang 1. März 2022
Verlag C.H.BECK München

3/2022

 twitter.com/zdatenschutz
 de.linkedin.com/showcase/zeitschriftzd



Datenauskunft	166 LG Detmold: Kein Auskunftsanspruch über Beitragsanpassungen einer Krankenversicherung Urteil vom 26.10.2021 – 02 O 108/21
Wirtschaftsauskunftei	167 LG Gießen: Kein Anspruch auf Löschung eines SCHUFA-Eintrags über Restschuldbefreiung Urteil vom 4.10.2021 – 5 O 457/20
Auskunftsverlangen	167 AG Hamburg: Auskunftsansprüche gegenüber Insolvenzverwalter Urteil vom 15.11.2021 – 11 C 75/21 mAnm BERGER
Datenauskunftsanspruch	171 LAG Sachsen: Keine Ersetzung der Darlegungs- und Beweislast durch Auskunftsanspruch Urteil vom 17.2.2021 – 2 Sa 63/20
Schadensersatz	172 FG Berlin-Brandenburg: Zuständigkeit für Ansprüche gegen Finanzbehörden gem. Art. 82 DS-GVO Beschluss vom 27.10.2021 – 16 K 16155/21
Gesundheitsdaten	173 OVG NRW: Kein Verstoß gegen den Datenschutz durch Testpflicht für Schüler nach § 3 CoronaBetrVO NRW Beschluss vom 8.12.2021 – 19 B 1664/21
Datenkopie	174 OVG NRW: Anspruch auf unentgeltliche Kopie der eigenen Examensklausuren aus Art. 15 DS-GVO Urteil vom 8.6.2021 – 16 A 1582/20
Sozialdaten	176 OVG Saarlouis: Einsichtsanspruch des Vaters in Akten des Jugendamts Beschluss vom 19.4.2021 – 2 A 370/20
Cookie-Key	177 VG Wiesbaden: Einstweilige Untersagung der Nutzung eines Cookie-Dienstes auf der Webseite einer öffentlich-rechtlichen Hochschule Beschluss vom 1.12.2021 – 6 L 738/21.WI mAnm VON DEM BUSSCHE
Online-Versandhandel	182 VG Hannover: Speicherung des Geburtsdatums durch Versandapotheke Urteil vom 9.11.2021 – 10 A 502/19
Löschungsantrag	184 VG Wiesbaden: Fehlender Anspruch auf Einschreiten der Aufsichtsbehörde Urteil vom 24.9.2021 – 6 K 442/21.WI
Suchmaschinentreffer	186 VG Hamburg: Klage auf Einschreiten der Datenschutzaufsichtsbehörde wegen Treffern in Internetsuchmaschine Urteil vom 1.6.2021 – 17 K 2977/19

III-IV Inhalt

V-XV ZD-Fokus

XV Impressum



twitter.com/zdatenschutz



de.linkedin.com/showcase/zeitschriftzd

NZG

WU
D3-Z196

Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

Herausgeber
 Prof. Dr. Holger Altmeppen
 Prof. Dr. Alfred Bergmann
 Prof. Dr. Wulf Goette
 Prof. Dr. Jürgen Götz
 Prof. Dr. Mathias Habersack
 Prof. Dr. Joachim Hennrichs
 Prof. Dr. Dieter Leuring
 Prof. Dr. Hanno Merkt
 Prof. Dr. Peter O. Mülberr
 Dr. Bernhard Schaub
 Dr. Kersten von Schenck
 Prof. Dr. Jessica Schmidt
 Dr. Sven H. Schneider
 Prof. (em.) Dr. Dres. h. c.
 Harm Peter Westermann
 Dr. Hildegard Ziemons
 www.nzg.beck.de

Aus dem Inhalt

G. Thüsing
 Mindestlohn im Verfassungsgefüge (Editorial) 289

M. Gehrlein
 Differenzierung zwischen Gläubigerbenachteiligung (§ 129 InsO) und der Minderung des Aktivvermögens (§ 64 GmbHG, § 15 b InsO)? 291

St. Freund
 Pflichtverletzung und Verschulden in der Organhaftung 297

J. Reichert/J. Groh
 Datenschutzrechtliche Organaußenhaftung – Piercing the executive’s veil? 307

OLG München
 Insihgeschäft des Erstbeklagten über eine zusätzliche Gewinnbeteiligung 309

BGH
 Kein Schadensersatzanspruch bei Übernahmeangebot mit nicht angemessener Gegenleistung 318

BFH
 Zuteilung von Aktien im Rahmen eines ausländischen „Spin-Off“ – ertragsteuerliche Folgen für den inländischen Privatanleger 329

OLG Dresden
 Überschreiten einer Bagatellgrenze als Voraussetzung für einen Schadensersatz nach DSGVO 335



7/2022
 3. März 2022
 25. Jahrgang S. 289–336



Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

NZG 7/2022

25. Jahrgang · 03. März 2022 · Seite 289–336



Herausgeber: Prof. Dr. Holger Altmeppen, Universität Passau – Prof. Dr. Alfred Bergmann, Vors. Richter am BGH a. D. Karlsruhe – Prof. Dr. Wulf Goette, Vors. Richter am BGH a. D., Ettlingen – Prof. Dr. Jürgen Gatz, Rechtsanwalt Bad Soden am Taunus – Prof. Dr. Mathias Habersack, Universität München – Prof. Dr. Joachim Hennrich, Universität Köln – Prof. Dr. Dieter Leuering, Rechtsanwalt, Bonn – Prof. Dr. Hanno Merkt, Universität Freiburg – Prof. Dr. Peter O. Mülbert, Universität Mainz – Dr. Bernhard Schaub, Notar, München; Dr. Kersten von Schenck, Rechtsanwalt und Notar, Frankfurt a. M. – Prof. Dr. Jessica Schmidt, Universität Bayreuth – Dr. Sven H. Schneider, Rechtsanwalt, Frankfurt a. M. – Prof. (em.) Dr. Dres. h. c. Harm Peter Westermann, Universität Tübingen – Dr. Hildegard Ziemons, Rechtsanwältin beim BGH, Karlsruhe

Schriftleitung: Rechtsanwältin Dr. Melanie Döge, Frankfurt a. M.

Inhalt

Editorial	<i>G. Thüsing</i> , Mindestlohn im Verfassungsgefüge	289	
Report	Mitteilungen: Heute im Bundestag	290	
	BVerfG: Erfolgreicher Eilantrag zur Außervollzugsetzung der „einrichtungs- und unternehmensbezogenen Nachweispflicht“ nach § 20a IfSG	290	
Aufsätze	<i>M. Gehrlein</i> , Differenzierung zwischen Gläubigerbenachteiligung (§ 129 InsO) und der Minderung des Aktivvermögens (§ 64 GmbHG, § 15 b InsO)?	291	
	<i>St. Freund</i> , Pflichtverletzung und Verschulden in der Organhaftung – Überlegungen zu einer in Kauf genommenen Dominanz der Pflichtverletzung	297	
Bericht	<i>M. Lück</i> , Neuere Entwicklungen in Brüssel – EU Kommission setzt unrealistische Zeitpläne bei EU Sustainable Finance Agenda	305	
Zur Rechtsprechung	<i>J. Reichert/J. Groh</i> , Datenschutzrechtliche Organaußenhaftung – Piercing the executive's veil?	307	
Rechtsprechung			
<i>Personengesellschaftsrecht</i>			
OLG Bbg.	13.10.2021 – 7 U 194/20	Gesellschafterausschluss wegen Verklagens der Gesellschaft (Ls.)	309
<i>Kapitalgesellschaftsrecht</i>			
OLG München	15.12.2021 – 7 U 1533/20	Insichgeschäft des Erstbeklagten über eine zusätzliche Gewinnbeteiligung	309

Kapitalmarktrecht

- BGH 23.11.2021 – XI ZB 23/20 Bestimmung eines neuen Musterbeschwerdeführers bei Insolvenz des vorigen Musterbeschwerdeführers 313

Handels- und Registerrecht

- KG 29.11.2021 – 22 W 55/21 Organvertreterbestellung durch GmbH-Gesellschafterversammlung trotz Insolvenzeröffnung (Ls.) 315
- KG 09.11.2021 – 22 W 68/21 Wiedereintragung der gelöschten Gesellschaft bei Bestellung eines Liquidators nicht zwingend erforderlich 315

Allgemeines Vertragsrecht und Unternehmenskauf

- BGH 23.11.2021 – II ZR 312/19 Kein Schadensersatzanspruch bei Übernahmeangebot mit nicht angemessener Gegenleistung 318

Steuerrecht

- BFH 09.06.2021 – I R 52/17 Gestaltungsmissbrauch anlässlich eines Verkaufs einbringungsgeborener Anteile 325
- BFH 01.07.2021 – VIII R 27/20 Zuteilung von Aktien im Rahmen eines ausländischen „Spin-Off“ – ertragsteuerliche Folgen für den inländischen Privatanleger 329

Vermögensrecht der ehem. DDR

- LG Berlin 29.10.2021 – 15 O 136/18 Rechts- und Vermögensübertragung zweier Verlage durch die SED in Volkseigentum 331

Andere Rechtsgebiete

- OLG Dresden 30.11.2021 – 4 U 1158/21 Überschreiten einer Bagatellgrenze als Voraussetzung für einen Schadensersatz nach DSGVO 335

ISSN 1434-9272

NZG – Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

Schriftleitung:

Rechtsanwältin *Dr. Melanie Döge, LL.M.*, Büroanschrift: Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a.M.; Telefon: (0 69) 75 60 91-0, -44; Telefax: (0 69) 75 60 91-49.
E-Mail: NZG@beck-frankfurt.de
Internet: www.nzg.beck.de

Verlagsredaktion:

Rechtsanwältin *Dr. Melanie Döge, LL.M.* (verantwortlich für den Textteil); Rechtsanwältin *Anett Hoffmann*; Rechtsanwältin *Jennifer Böhner, LL.M.*; *Maika Goldbach* (Schlussredaktion).

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

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

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

Anzeigenabteilung: Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9,

80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München.
Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589.
Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-609, Telefax (0 89) 3 81 89-589, E-Mail: anzeigen@beck.de
Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Mebling*.

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

Erscheinungsweise: Dreimal im Monat.

Bezugspreise 2022: Jährlich € 479,- (inkl. MwSt.). Vorzugspreis für Bezieher unserer Zeitschrift NJW € 439,- (inkl. MwSt.). Einzelheft: € 19,- (inkl. MwSt.). Versandkosten jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden.
Jahrestitellei und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

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

Abbestellungen müssen 6 Wochen vor Jahresschluss erfolgen.

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

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

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

CO₂
neutral
chbeck.de/nachhaltig



DB-Z84

OZw

Österreichische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

BEIT

Rechtsirrtum und Determinierungsgebot
(Claudia Wutscher) 134-145

Lobautunnel – rechtswidriger Baustopp
oder sachentsprechende Entscheidung
angesichts geänderter Voraussetzungen?
(Dragana Damjanovic) 146-155

Darf die BMK der ASFINAG eine Weisung
erteilen?
Ministerielle Ingerenzbefugnisse iSd
§ 10 ASFINAG-Ermächtigungsg 1997
(Konrad Lachmayer/Lukas B. Wieser) 156-162

Rechtsfragen der Planung, Festlegung
und Errichtung von Bundesstraßen am
Beispiel der Wiener-Außenring-Schnell-
straße S1
(Gerhard Strejcek) 163-175

Zur Stilllegung und Teilung von Anlagen
nach dem Emissionszertifikatengesetz
2011
(Johannes Hartlieb) 176-181

LITERATUR

Köhler/Brandtner/Schmelz (Hrsg), VwGVG –
Kommentar zum Verwaltungsgerichts-
verfahrensgesetz (2020)
(Patrick Segalla) 182-183

Wissenschaftlicher Beirat

- RA Hon.-Prof. Dr. Wilhelm Bergthaler, Wien
- Univ.-Prof. Dr. Arno Kahl, Universität Innsbruck
- Univ.-Prof. MMag. Dr. Barbara Leitl-Staudinger,
Universität Linz
- Univ.-Prof. DDr. Michael Potacs, Universität Wien
- Univ.-Prof. Dr. Bernhard Raschauer †, Universität Wien
- Univ.-Prof. Dr. Fritz Ruffler, Universität Wien
- Univ.-Prof. MMag. Dr. Eva Schulev-Steindl, Universität Graz
- Univ.-Prof. Dr. Stefan Storr, Wirtschaftsuniversität Wien



versicherung rundschau

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-L254

Zeitschrift für das Versicherungswesen

Jänner 2022 1-2 | 22

magazin

Editorial

Brisante Entwicklung: COVID kann
Klimakrise verschärfen

ERGO Österreich pflanzt tausende
Bäume

Gute Selbsteinschätzung und
regelmäßige Pausen sind heuer beim
Wintersport wichtiger denn je

Österreichs Versicherungen
bleiben auf stabilem Kurs

Tag des Feuerlöschers:
Mehr Sicherheit für zu Hause

International

Meldungen

altersvorsorge

Reform würde Zukunftsvorsorge wieder
attraktiv machen

gesundheitsvorsorge

Covid-19 hat die Bedeutung der
Intensivstationen für das Funktionieren
der Spitäler deutlich gemacht

wissenschaft

Dr. Peter Konwitschka:

Der Rückkaufswert bei intransparenten
Rückkaufswertklauseln in kapitalbilden-
den Lebensversicherungsverträgen

rechtsprechung

1107. RechtsschutzV: Risikoerhöhungs-
und Wertanpassungsklausel gesetzwidrig



Erdbeben in Österreich –
Jahresrückblick 2021

magazin

Redaktion: dagmar.straif@vvo.at

Editorial	03
TITEL	
Erdbeben in Österreich – Jahresrückblick 2021 Im Jahr 2021 gab es einen Rekord an spürbaren Erdbeben	04
Brisante Entwicklung: COVID kann Klimakrise verschärfen Warnungen der Experten des World Economic Forums (WEF) im Global Risks Report 2022	10
ERGO Österreich pflanzt tausende Bäume Im Gespräch mit Dr. Philipp Wassenberg, Vorstandsvorsitzender der ERGO Versicherung AG	12
Gute Selbsteinschätzung und regelmäßige Pausen sind heuer beim Wintersport wichtiger denn je Nach der coronabedingten Pause von 1 – 2 Jahren gibt es viele noch untrainierte Sportler	16
Österreichs Versicherungen bleiben auf stabilem Kurs Erste Berechnungen zeigen für das Geschäftsjahr 2021 alle Sparten im Plus	18
Tag des Feuerlöschers: Mehr Sicherheit für zu Hause Ein Feuerlöscher kann zum Retter in der Not werden	19
International Zentrale Rolle von EIOPA bei der Entwicklung der EU-Legislativagenda	20

altersvorsorge

Redaktion: christina.wuehrer@vvo.at

Reform würde Zukunftsvorsorge wieder attraktiv machen Im Gespräch mit den Vorstandsleitern Dr. Peter Eichler (UNIQA Österreich Versicherungen AG), Manfred Bartalszky (WIENER STÄDTISCHE Versicherung AG VIG) und Dr. Martin Sturzlbaum (Generali Versicherung AG) in ihrer Funktion als Vorsitzende der Sektion Lebensversicherung im österreichischen Versicherungsverband VVO	26
--	-----------

gesundheitsvorsorge

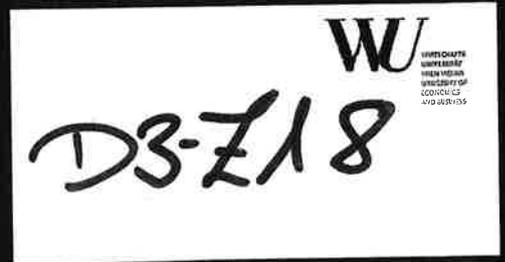
Redaktion: astrid.knitel@vvo.at

Covid-19 hat die Bedeutung der Intensivstationen für das Funktionieren der Spitäler deutlich gemacht Wird eine Änderung der bisherigen Strukturpolitik erforderlich?	30
--	-----------

wissenschaft

Redaktion: katharina.trampisch@gvfw.at

Konwitschka, Der Rückkaufwert bei intransparenten Rückkaufwertklauseln in kapitalbildenden Lebensversicherungsverträgen Zur Geschichte und Gegenwart eines gesetzlichen Anspruchs	35
Rechtsprechung 1107. RechtsschutzV: Risikoerhöhungs- und Wertanpassungsklausel gesetzwidrig	46
Impressum	50



ecolex

FACHZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTSRECHT

Schwerpunkt

Startups und Reform des Gesellschaftsrechts

- > Reformbedarf im Aktienrecht
- > Für und Wider eine neue Rechtsform
- > Startups und Mitarbeiterbeteiligung

Digitale Leistungen: Ausschluss der Aktualisierungspflicht

Datenanonymisierung als Schlüssel zur Innovation?

EuGH-Update zur Umsatzsteuer

Zur Verfassung von Erneuerbare-Energie-Gemeinschaften

Keine Geschäftsführerhaftung bei Cyber-Attacke

UrhG-Nov 2021: Zur Umsetzung der Online-SatKab-RL

 ECOLEX.MANZ.AT



93 EDITOR'S CORNER

93 **Summierte Einwirkungen: Bossing, Zufälle und Prädispositionen**
Thomas Rabl

98 SCHWERPUNKT
STARTUPS UND REFORM DES GESELLSCHAFTSRECHTS

98 **Reform des Aktienrechts – Nutzen wir die dritte Chance!**
Susanne Kalss

101 **Zur Schaffung einer neuen Rechtsform: Erwägungen und ausgewählte Diskussionslinien**
Georg Adler/Sarah Klaffner

107 **Mitarbeiterbeteiligung in Startups**
Felix Kernbichler/Miriam Mitschka

114 ZIVIL- UND UNTERNEHMENSRECHT

114 **Privatrechtliche Ausgestaltung von Erneuerbare-Energie-Gemeinschaften: Probleme und Lösungen**
Nicolas O. Zenz

118 **Der Ausschluss der Aktualisierungspflicht bei Waren mit digitalen Elementen und bei digitalen Leistungen**
Gabriel Kogler

121 **EuGH Update – Zivil- und Unternehmensrecht**
Agnes Balthasar-Wach/Cornelia Lanser

122 OGH 21. 10. 2021, 3 Ob 108/21k
Zum Eigentum an – über fremde Grundstücke verlaufenden - Verteilernetz-Teilstücken (Thomas Rabl)

123 OGH 1. 9. 2021, 3 Ob 76/21d
Zur Abwehr von Immissionen der Gäste eines Gastronomiebetriebs

124 OGH 28. 9. 2021, 5 Ob 103/21i
Verbandsklage: Unzulässige AGB eines Stromhändlers (Thomas Rabl)

126 OGH 28. 9. 2021, 5 Ob 136/21t
Auslegung öffentlicher Ausschreibungen

126 OGH 22. 9. 2021, 4 Ob 55/21y
Vertragsstrafe zum Schutz urheberrechtlich fragwürdiger Kursmaterialien

126 OGH 14. 9. 2021, 8 Ob 94/21p
Gröblich benachteiligender Kündigungsverzicht in AGB

127 OGH 1. 9. 2021, 3 Ob 116/21m
Mietrechtliche Vertragsauslegung: Weitergaberecht oder Präsentationsrecht

127 OGH 12. 10. 2021, 1 Ob 165/21b
Kondiktion bei Arbeitsleistungen, die im Rahmen eines Gesamtprojekts erbracht wurden (Haussanierung) (Natascha Brandstätter)

129 OGH 21. 10. 2021, 3 Ob 158/21p
Ersatz von Stornokosten aus culpa in contrahendo (Dominik Prankl)

130 OGH 12. 10. 2021, 1 Ob 126/21t
Bossing einer Landesbeamtin mit Prädisposition und psychischer Belastung aufgrund Disziplinaranzeigen

130 OGH 15. 9. 2021, 7 Ob 144/21h
Schutzgesetzverletzung: Kein strenger Beweis der Kausalität, aber auch keine Beweislastumkehr

130 OGH 29. 9. 2021, 7 Ob 60/21f
Keine Haftung des Sachverständigen in einem Gerichtsverfahren gegenüber späterem Erwerber der begutachteten Liegenschaft

131 OGH 1. 9. 2021, 3 Ob 106/21s
Erneute Bestätigung: Glücksspielmonopol unionsrechtskonform – Rückzahlung von Spielverlusten möglich

131 OGH 2. 9. 2021, 9 Ob 44/21t
Irrtümlich zu viel gezahlt – zum Kondiktionsanspruch des Versicherers

132 OGH 21. 10. 2021, 2 Ob 156/20k
Dienstbarkeit bei Aufhebung der Eigentümeridentität

133 OGH 21. 10. 2021, 3 Ob 173/21v
Keine (analoge) WEG-Genehmigungspflicht von Airbnb-Nutzung bei Wohnungsgebrauchsrecht

133 OGH 28. 9. 2021, 4 Ob 86/21g
Zu Gesamtkosten und zur irreführenden Werbung beim Handy-Vertrag (Nina-Maria Hafner-Thomic)

134 OGH 16. 9. 2021, 5 Ob 152/21w
Kein Produktfehler, wenn sich eine Skibindung nicht bei jeder Sturzart löst

135 OGH 12. 10. 2021, 1 Ob 131/21b
Zur Rückerstattung bei der pandemiebedingten Absage eines mehrtägigen Festivals

135 OGH 16. 9. 2021, 5 Ob 126/21x
Zum Rang eines Grundbuchsstücks bei justizinterner Weiterleitung

135 OGH 16. 9. 2021, 5 Ob 122/21h
Einverleibung der Löschung einer Hypothek – Anforderungen an die vom Treuhänder mitgefertigte Urkunde

136 OGH 28. 9. 2021, 5 Ob 118/21w
Keine Minderung der laufzeitunabhängigen Kosten bei vorzeitiger Kreditrückzahlung vor Inkrafttreten der VKrRL 2008

137 DISPUTE RESOLUTION

137 OGH 28. 9. 2021, 9 Ob 50/21z
Zur Frage der Beurteilung der Rechtshängigkeit nach der ausländischen lex fori

137 OGH 29. 9. 2021, 6 Ob 145/21y
Verletzung des rechtlichen Gehörs im Sicherungsverfahren stellt rügepflichtigen Verfahrensmangel dar

138 OGH 21. 10. 2021, 3 Ob 108/21k
Eigentümerin eines Verteilernetzes kann sich mittels Exszindierungsklage gegen Exekution zur Entfernung einer Leitung wehren

D3-7241

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

März 2022

05

253 – 300

Aktuelles

EuGH weist Klagen Ungarns und Polens gegen die Verordnung der EU zur Ahndung von Verstößen gegen Rechtsstaatlichkeit ab ➔ 253

Beiträge**Die WEG-Novelle 2022**

Johannes Stabentheiner ➔ 257

Ermittlungen nach der StPO für Untersuchungsausschüsse

Eckart Ratz ➔ 271

Evidenzblatt**Corona-Kurzarbeit: Kein individueller Kündigungsschutz**

Ines Kager ➔ 279

Voraussetzungen für die Vorteilsausgleichung ➔ 289**Besondere Rügeobliegenheit des Anklägers** ➔ 290Forum**Folgeprovisionen: Schadensberechnung oder Vorteilsausgleich?**

Samuel Loibl ➔ 299

ÖJZ aktuell 253

Beiträge

→ Die WEG-Novelle 2022 257

Die nach einem längeren Diskussionsprozess im Dezember 2021 vom Parlament verabschiedete WEG-Novelle 2022 beschränkt sich auf einige wenige, punktuelle Änderungen im Wohnungseigentumsrecht, doch bringen diese Änderungen in den von ihnen betroffenen Regelungsfeldern durchaus markante Neuerungen mit sich, die einen beträchtlichen Einfluss auf das praktische Geschehen in diesem Rechtsbereich haben werden. Der Beitrag stellt diese Neuerungen vor und versucht, weiterführende Hinweise für ihr Verständnis und ihre Anwendung zu geben.

Von Johannes Stabentheiner

→ Ermittlungen nach der StPO für Untersuchungsausschüsse 271

Bei der Aufklärung von Straftaten verfügt der Staat über besonders weitreichende Befugnisse und mächtige Apparate. Zur „Fortsetzung der Politik mit anderen Mitteln“ nutzbar gemacht, können Grundrechte leicht unter die Räder kommen. „Augen zu und durch!“ ist in einem geordneten Rechtswesen allerdings keine Option.

Von Eckart Ratz

Evidenzblatt

→ Arbeitsrecht 279

OGH 22. 10. 2021, 8 ObA 48/21 y

29: Corona-Kurzarbeit: Kein individueller Kündigungsschutz

Mit Anmerkung von Ines Kager

→ Bestandrecht 282

OGH 7. 9. 2021, 1 Ob 124/21 y

30: Kein Verzug mit dem Mietzins ohne Kontobekanntgabe

→ Grundbuchsrecht 284

OGH 14. 6. 2021, 5 Ob 65/21 a

31: Grundverkehrsbehördliche Bestätigung

→ Schadenersatzrecht 286

OGH 15. 3. 2021, 6 Ob 105/20 i

32: Werkvertrag: Schadenersatz bei bloßer Vermutung der Mangelhaftigkeit

OGH 24. 6. 2021, 9 Ob 33/21 z 289

33: Voraussetzungen für die Vorteilsausgleichung

→ Strafprozessrecht 290

OGH 14. 9. 2021, 11 Os 60/21 i

34: Besondere Rügeobliegenheit des Anklägers

→ Strafrecht 292

OGH 2. 11. 2021, 11 Os 93/21 t

35: Zusammenfassung von Suchtgiftmanipulationen

EvBl-Leitsätze

→ Arbeitsrecht 294

OGH 25. 11. 2021, 9 ObA 110/21 y

33: Glaubhaftmachung einer Folgediskriminierung genügt

DER BETRIEB

1948 | 2022

75.
JAHRGANG

10

Seite 545 – 612
7. März 2022
75. Jahrgang

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

DB-ZNR

Herausgeber

Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Ballwieser
Prof. Dr. Dr. h.c. Dr. h.c. Holger Fleischer
Prof. Dr. Johanna Hey
Prof. Dr. h.c. Rudolf Mellinghoff
Prof. Dr. Katharina Uffmann
Dr. Thomas Wachter
Prof. Dr. Barbara E. Weissenberger
Prof. Dr. Francesca Werth

Magazin

Gastkommentar

Patrick Velte
Sustainable Corporate
Governance

Standpunkte

Hans-Peter Löw
Hinweisgeberschutz – Grenzen
zum Missbrauch

Christian Ritz/Sebastian Gräler
Kommissionsvorschlag zu
Sorgfaltspflichten in der
Wertschöpfungskette

Betriebswirtschaft

Markus Roth
Die australischen Corporate Governance Principles and Recommendations: Vorbild
für eine Fortentwicklung des deutschen Kodex nach dem Wirecard-Skandal? 545

Steuerrecht

Klaus Jörg Dehne/Dirk Rosenberg
OECD: Modellregelungen zur Umsetzung einer globalen Mindestbesteuerung
(GloBE – Pillar II) – Die Komplexität eines „dreistufigen“ Ansatzes (Teil 1) 556

Klaus Voß
Darlehensbeziehungen zwischen Gesellschafter und seiner vermögens-
verwaltenden Personengesellschaft: Nationale und internationale Aspekte 566

BMF legt Entwurf eines Gesetzes zur Änderung der Verzinsung
ab 01.01.2019 vor! (K. Dorn/J. Dräger) 569

Nutzungsdauer von Computerhardware und Software zur Dateneingabe
und -verarbeitung (BMF) 571

Grds. keine Zuordnung der Kapitalbeteiligung des Kommanditisten zum
notwendigen Sonderbetriebsvermögen II bei eigenem Geschäftsbetrieb der
KapGes. von nicht ganz untergeordneter Bedeutung (BFH) 574

Wirtschaftsrecht

Hartwin Bungert/Oliver Rieckers
Die virtuelle Hauptversammlung in Permanenz – RefE zur Änderung des
AktG vorgelegt 581

Zur Bestellung eines besonderen Vertreters nach § 46 Nr. 8 GmbHG
(G. Seulen/P. Heinrichs) 591

Haftung des Vertreters einer UG mangels Rechtsformzusatz und Hinweis
auf Haftungsbeschränkung in der Firma (BGH) 592

Arbeitsrecht

Christina Reifelsberger/Ina Koplín
Datenschutzrechtliche Stellung des Betriebsrats innerhalb des Unternehmens 598

Klageänderung wegen weiterer Kündigungen (C. Fingerle/A. Schubert) 605

Ablösung einer betrieblichen Übung (T. Grambow) 606

Schuldner von Ansprüchen aus einer indirekten Mitarbeiterbeteiligung (BAG) 607

Im Abonnement enthalten:

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

Owlit
Suchen. Finden. Wissen.

**FACHMEDIEN
ottoschmidt**

Inhalt

MAGAZIN	
M4	Gastkommentar <i>Patrick Velle</i>
M6	Aktuelle Rechtsprechung
M8	Kurzbeiträge
M13	Meldungen
M16	Standpunkte <i>Hans-Peter Löw</i> <i>Christian Ritz / Sebastian Gräter</i>
M20	Impressum

BETRIEBSWIRTSCHAFT

AUFSATZ

Corporate Governance
Die australischen Corporate Governance Principles and Recommendations: Vorbild für eine Fortentwicklung des deutschen Kodex nach dem Wirecard-Skandal?
Prof. Dr. Markus Roth, Marburg
 DB1387708 (Kurzfassung vgl. S. M8) S. 545

STEUERRECHT

AUFSATZ

Internationales Steuerrecht
OECD: Modellregelungen zur Umsetzung einer globalen Mindestbesteuerung (GLOBE - Pillar II) - Die Komplexität eines „dreistufigen“ Ansatzes (Teil 1)
RA Dr. Klaus Jörg Dehne, Düsseldorf / StB Dirk Rosenberg, Leverkusen
 DB1399290 (Kurzfassung vgl. S. M9) S. 556

Gewinnermittlung
Darlehensbeziehungen zwischen Gesellschafter und seiner vermögensverwaltenden Personengesellschaft: Nationale und internationale Aspekte
RA/FAStR/FAVwR Klaus VofS, Bremen
 DB1397067 (Kurzfassung vgl. S. M10) S. 566

KOMPAKT

Abgabenordnung
BMF legt Entwurf eines Gesetzes zur Änderung der Verzinsung ab 01.01.2019 vor!
Sibin Dr. Katrin Dorn / WP/StB Jürgen Dräger, beide Hamburg
 DB1400463 S. 569

VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Gewinnermittlung
Nutzungsdauer von Computerhardware und Software zur Dateneingabe und -verarbeitung
BMF, Schreiben vom 22.02.2022
 DB1399949 S. 571

Internationales Steuerrecht
Automatischer Austausch von Informationen über Finanzkonten in Steuersachen nach dem FKAustG
BMF, Schreiben vom 11.02.2022
 DB1400280 S. 573

ENTSCHEIDUNGEN

Bilanzsteuerrecht
Grds. keine Zuordnung der Kapitalbeteiligung des Kommanditisten zum notwendigen Sonderbetriebsvermögen II bei eigenem Geschäftsbetrieb der KapGes. von nicht ganz untergeordneter Bedeutung
BFH, Urteil vom 21.12.2021 - IV R 15/19
 DB1400918 S. 574

Gewerbesteuer
GewSt-Zerlegung beim Versorgungsunternehmen nach Entflechtung von Netz- und Versorgungsbetrieb (Unbundling)
BFH, Beschluss vom 18.02.2021 - III R 8/19
 DB1370661 S. 579

WIRTSCHAFTSRECHT

AUFSATZ

Aktienrecht

Die virtuelle Hauptversammlung in Permanenz - RefE zur Änderung des AktG vorgelegt

*RA Dr. Hartwin Bungert, LL.M. (Univ. of Chicago) /
RA Dr. Oliver Rieckers, LL.M. (Univ. of Chicago), Düsseldorf*

DB1399935 (Kurzfassung vgl. S. M11)

S. 581

KOMPAKT

GmbH-Recht

Zur Bestellung eines besonderen Vertreters nach § 46 Nr. 8 GmbHG

RA Dr. Günter Seulen / RA Dr. Philipp Heinrichs, beide Köln

DB1400616

S. 591

ENTSCHEIDUNGEN

GmbH-Recht

Haftung des Vertreters einer UG mangels Rechtsformzusatz und Hinweis auf Haftungsbeschränkung in der Firma

BGH, Urteil vom 13.01.2022 - III ZR 210/20

DB1400574

S. 592

Allgemeine Geschäftsbedingungen

Wirksamkeit des formularmäßig vereinbarten Verzichts des Bürgen auf die Einrede der Anfechtbarkeit nach § 770 Abs. 1 BGB

BGH, Urteil vom 25.01.2022 - XI ZR 255/20

DB1400470

S. 594

ARBEITSRECHT

AUFSATZ

Betriebsverfassungsrecht/Datenschutz

Die datenschutzrechtliche Stellung des Betriebsrats innerhalb des Unternehmens

*RAin/FAinArbR Christina Reifelsberger, LL.M., Laatzen /
RAin/FAinArbR Ina Koplín, Hamburg*

DB1397135 (Kurzfassung vgl. S. M12)

S. 598

KOMPAKT

Arbeitszeitrecht

Rufbereitschaft als Arbeitszeit - selbstständige Tätigkeit eines Feuerwehrmanns als Taxifahrer

RA/FAArbR Dr. Martin Kock, Köln

DB1394168

S. 604

Kündigungsrecht

Klageänderung in der Berufungsinstanz wegen weiterer Kündigungen unwirksam

RA/FAArbR Dr. Christoph Fingerle / RA Dr. Andreas Schubert, beide Freiburg

DB1397821

S. 605

Betriebsverfassungsrecht

Ablösung einer betrieblichen Übung

RA/FAArbR Tobias Grambow, Berlin

DB1398533

S. 606

ENTSCHEIDUNGEN

Betriebsverfassungsrecht

Der Arbeitgeber ist in der Regel nicht Schuldner von Ansprüchen aus einer indirekten Mitarbeiterbeteiligung

BAG, Urteil vom 10.11.2021 - 10 AZR 696/19

DB1399747

S. 607

IDWU

D3-Z7

GEMEINSCHAFT SCHAFFT VERTRAUEN



Die fachliche Frage //////////////////////////////////////
Ertragsrealisierung bei Softwarelizenzierung // S. 206

Neu in den **IDW** Fachnachrichten

IDW PS 340 n.F. (01.2022) // IDW PS 850 n.F. (01.2022)
IDW PS 880 n.F. (01.2022) // IDW PH 9.970.10 (02.2022)
IDW PH 9.970.11 (02.2022) // IDW PH 9.970.12 (02.2022)
IDW ES 9 n.F. // IDW ES 15 // F & A zu IDW S 1 i.d.F. 2008

Inhalt

- 0177 Editorial
- 0179 Inhalt

Fokus

- 0180 Steigerung der Wettbewerbsfähigkeit in der WP-Praxis
- 0183 Innovationsfähigkeit durch Start-up-Förderung erhöhen
- 0187 Wettbewerbsfähigkeit im Digitalzeitalter

Blick nach innen

- 0190 Projekte / IDW Life App
- 0191 Kleinere und mittelständische Praxen
- 0192 Standpunkte
- 0196 Gremien
- 0197 Portrait / Ausschuss Trendwatch

Veranstaltungen

- 0199 Veranstaltungsberichte
- 0200 Vorankündigung
- 0201 Veranstaltungskalender

Blick nach außen

- 0203 Branchennews
- 0205 Internationale Gremien

Service

- 0206 Zahl des Monats
- 0207 Fachliche Frage
- 0209 Rechtsprechung
- 0212 Ansprechpartner*innen und Impressum

IDW Fachnachrichten

- 0217 Die Prüfung des Risikofrüherkennungssystems (IDW PS 340 n.F. (01.2022))
- 0220 Projektbegleitende Prüfung bei Einsatz von Informationstechnologie (IDW PS 850 n.F. (01.2022))
- 0221 Die Prüfung von Softwareprodukten (IDW PS 880 n.F. (01.2022))
- 0233 Besonderheiten der Prüfung i.Z. mit der Antragstellung stromkostenintensiver Unternehmen auf Besondere Ausgleichsregelung nach dem EEG 2021 im Antragsjahr 2022 (IDW PH 9.970.10 (02.2022))
- 0247 Besonderheiten der Prüfung nach § 75 Satz 1 EEG 2021 der zusammengefassten Endabrechnung eines Netzbetreibers für das Kalenderjahr 2021 (IDW PH 9.970.11 (02.2022))
- 0254 Besonderheiten der Prüfungen nach § 75 Satz 2, § 104 Abs. 10 Satz 3 EEG 2021, § 30 Abs. 1 Nr. 5 KWKG 2020 und § 17f Abs. 5 Satz 2 EnWG i.V.m. § 30 Abs. 1 Nr. 5 KWKG 2020 der Abrechnungen von Elektrizitätsversorgungsunternehmen, stromkostenintensiven Unternehmen, Letztverbrauchern und Eigenversorgern für das Kalenderjahr 2021 (IDW PH 9.970.12 (02.2022))
- 0272 Bescheinigung nach § 270d InsO und Beurteilung der Anforderungen nach § 270a InsO (IDW ES 9 n.F.)
- 0304 Anforderungen an die Bescheinigung nach § 74 Abs. 2 StaRUG und Beurteilung der Voraussetzungen der Stabilisierungsanordnung (§ 51 StaRUG) (IDW ES 15)
- 0313 Zur praktischen Anwendung der Grundsätze zur Durchführung von Unternehmensbewertungen nach IDW S 1 i.d.F. 2008 (F & A zu IDW S 1 i.d.F. 2008)
- 0321 Ausgestaltung und Prüfung eines CMS zur Prävention von Geldwäsche und Terrorismusfinanzierung im Nicht-Finanzsektor (Entwurf IDW Praxishinweis 1/2022)
- 0325 HFA: 267. Sitzung
- 0327 VFA: 250. Sitzung

Arbeit & Wirt

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-7237



Pflegefall Zukunft

Erschöpft, überarbeitet, schlecht bezahlt und viele längst am Absprung: Pflegekräfte sind am Limit. Dabei werden Zehntausende gesucht. Treffen wird es uns alle.

Schon ein bisschen irre / 6

Wir haben Pfleger:innen
im Corona-Alltag begleitet

Spannungsfeld Krankenhaus / 18

Wenn Gewalt eskaliert
und wie man sie verhindert

Inhalt

DER LÖSUNG SO NAH

26 Es wäre ja gar nicht so schwer – eigentlich. Denn einige gute Lösungen, um den drohenden Pflegenotstand abzuwenden, existieren seit Jahren. Christian Domke Seidel analysiert, welche Auswege es aus der Katastrophe gibt und woran die Umsetzung bis heute scheitert.

VON ROBBEN UND ROBOTERN

32 Hier eine App, da ein Roboter, dort eine Software – auch im Pflegesektor blüht die Digitalisierung. Aber kann das Menschen und Nähe wirklich ersetzen? Christian Bunke hat sich diverse Innovationen angesehen und mit wichtigen Expert:innen gesprochen.

GEHT NICHT, GIBT'S NICHT!

40 Spritzer trinken, Filme schauen, Schlager hören und dazu das Lieblingsessen: Das gibt es wirklich. Eva Reisinger hat sich ins Burgenland aufgemacht, um davon zu berichten, wie Altern in Würde aussehen kann. Und wer die Menschen sind, die das täglich möglich machen.

Schon ein bisschen irre	6
Pflegekräfte aus ganz Österreich berichten	
Dunkle Wolken am Horizont	12
Warum der Pflegenotstand droht	
Warum geht uns Pflege alle an?	15
Die „große Frage“ beantwortet von Daniel Landau	
Am Ende geht's ums Geld	16
Woran es in der Palliativpflege mangelt	
Spannungsfeld Krankenhaus	18
Im Gespräch mit Harald Stefan	
Geschäftsmodell Pflegeheim	22
Über die Risiken der Privatisierung	
In wessen Händen liegt die Pflege Angehöriger?	24
Wichtige Zahlen auf einen Blick	
Immer eine schwere Geburt	30
Wie sich der Hebammenmangel in der Realität auswirkt	
Von der Wiege bis zur Bahre	37
Ein Beitrag auf dem A&W-Blog	
Trotzdem Menschen	38
Im Gespräch mit dem Wiener Arzt Frédéric Tömböl	
Dauerthema faire Pflege	44
Ein Blick zurück in die Gewerkschaftsgeschichte	
Die Hoffnung stirbt zuletzt	46
Das letzte Wort hat Silvia Rosoli	



DER BETRIEB

1948 | 2022

75.
JAHRGANG

11

Seite 613 – 680
14. März 2022
75. Jahrgang

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z12

Herausgeber

Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Ballwieser
Prof. Dr. Dr. h.c. Dr. h.c. Holger Fleischer
Prof. Dr. Johanna Hey
Prof. Dr. h.c. Rudolf Mellinghoff
Prof. Dr. Katharina Uffmann
Dr. Thomas Wachter
Prof. Dr. Barbara E. Weißenberger
Prof. Dr. Franceska Werth

Magazin

Gastkommentar

Carsten Höink
Umsatzsteuer: Aus für die
Organschaft!? – Turbo für
die Umsatzsteuergruppe

Standpunkte

Franz-Josef Schöne/
Kim Lars Mehrbrey
Endlich eine Alternative?
Die neue M&A-Spezialkammer
beim LG Düsseldorf

Interview

Dirk Nolte
BEPS 2.0 – auf dem Weg
zur neuen Weltsteuerordnung

Betriebswirtschaft

Michael Broer
Bahn-Fernpendler und die Entfernungspauschale: Ein steuerlicher Vorschlag
zur Minderung des CO₂-Ausstoßes 613

Steuerrecht

Rainer Bräutigam/Christoph Spengel/Sarah Winter
Die gewerbesteuerliche Grundstückskürzung in
Anbetracht der GrSt-Reform 620

Klaus Jörg Dehne/Dirk Rosenberg
OECD: Modellregelungen zur Umsetzung einer globalen Mindestbesteuerung
(GloBE – Pillar II) – Die Komplexität eines „dreistufigen“ Ansatzes (Teil 2) 626

Ein Update zur Abschreibung von Computerhardware
und Software aus Berlin! (A. Horst) 632

Lohnsteuerliche Behandlung der Überlassung eines betrieblichen
Kraftfahrzeugs an Arbeitnehmer (BMF) 633

Wirtschaftliches Eigentum und Bilanzierung bei Wertpapierdarlehen (BFH) 641

Wirtschaftsrecht

Holger Hofmeister
Aktionärsrechte und WpÜG: Angebotsannahme als Voraussetzung
für Anspruch auf angemessene Gegenleistung – verbleibende
Unsicherheit für Bieter 649

Zur sekundären Darlegungslast des Insolvenzverwalters bei Vermutung der
Fortdauer einer einmal eingetretenen Zahlungseinstellung (BGH) 655

Kündigung des Mietverhältnisses durch Insolvenzverwalter: Sicherung des
Schadensersatzanspruchs des Vermieters durch Mietkaution (BGH) 659

Arbeitsrecht

Vanessa Dorothea Dohrmann
New Work nach der Corona-Pandemie 664

Wegfall der Homeoffice-Pflicht ab Ende März 2022 (R. Jahn) 669

Keine Zuständigkeit des Gesamtbetriebsrats für Aufgaben des Arbeits-
und Gesundheitsschutzes (K. Gröne) 670

Klageantrag bzgl. personenbezogenen Daten gem. Art. 15 DSGVO (BAG) 671

Im Abonnement enthalten:

DER LIVE
BETRIEB
Ihre App - täglich aktuell

Owlit
Suchen. Finden. Wissen.

FACHMEDIEN
ottoschmidt

Inhalt

MAGAZIN

Gastkommentar <i>Carsten Höink</i>	M4
Aktuelle Rechtsprechung	M6
Kurzbeiträge	M8
Impressum	M13
Meldungen	M14
Standpunkte <i>Franz-Josef Schöne/Kim Lars Mehrbrey</i>	M16
Interview <i>Dirk Nolte</i>	M18

BETRIEBSWIRTSCHAFT

AUFSATZ

Einkommensteuer

Bahn-Fernpendler und die Entfernungspauschale: Ein steuerlicher Vorschlag zur Minderung des CO₂-Ausstoßes

Prof. Dr. Michael Broer, Wolfsburg

DB1397831 (Kurzfassung vgl. S. M8)

S. 613

STEUERRECHT

AUFSATZ

Gewerbsteuer/Grundsteuer

Die gewerbsteuerliche Grundstückskürzung in Anbetracht der GrSt-Reform

*StB Dr. Rainer Bräutigam / Prof. Dr. Christoph Spengel /
Sarah Winter, alle Mannheim*

DB1398462 (Kurzfassung vgl. S. M9)

S. 620

Internationales Steuerrecht

OECD: Modellregelungen zur Umsetzung einer globalen Mindestbesteuerung (GloBE - Pillar II) - Die Komplexität eines „dreistufigen“ Ansatzes (Teil 2)

*RA Dr. Klaus Jörg Dehne, Düsseldorf / StB Dirk Rosenberg,
Leverkusen*

DB1399321 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 626

KOMPAKT

Gewinnermittlung

Ein Update zur Abschreibung von Computerhardware und Software aus Berlin!

Dipl.-Fw. (FH) StB Alexander Horst, Köln

DB1400467

S. 632

VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Einkommensteuer/Lohnsteuer

Lohnsteuerliche Behandlung der Überlassung eines betrieblichen Kraftfahrzeugs an Arbeitnehmer

BMF, Schreiben vom 03.03.2022

DB1401032

S. 633

Abgabenordnung

Bekanntmachung eines Hinweises auf die Veröffent- lichung geänderter Technischer Richtlinien des Bundesamtes für Sicherheit in der Informationstechnik

BMF, Schreiben vom 24.02.2022

DB1400955

S. 641

ENTSCHEIDUNGEN

Bilanzsteuerrecht/Gewinnermittlung

Wirtschaftliches Eigentum und Bilanzierung bei Wertpapierdarlehen - Berechnung des Minderungs- betrags nach § 20 Abs. 2 Satz 2 KStG - Ermittlung des besitzzeitanteiligen Anleger-Aktiengewinns nach Rückgabe von Fondsanteilen im Jahr 2005

BFH, Urteil vom 29.09.2021 - I R 40/17

DB1401050

S. 644

Einkommensteuer

Einkommensteuerliche Berücksichtigung von Zahlungen zur Wiederauffüllung einer Rentenanwartschaft

BFH, Urteil vom 19.08.2021 - X R 4/19

DB1400957

S. 646

WIRTSCHAFTSRECHT

AUFSATZ

Kapitalmarktrecht

Aktionärsrechte und WpÜG: Angebotsannahme als Voraussetzung für Anspruch auf angemessene Gegenleistung - verbleibende Unsicherheit für Bieter

RA Dr. Holger Hofmeister, Frankfurt/M.

DB1400916 (Kurzfassung vgl. S. M11)

S. 649

ENTSCHEIDUNGEN

Insolvenzrecht

Zur sekundären Darlegungslast des Insolvenzverwalters bei Vermutung der Fortdauer einer einmal eingetretenen Zahlungseinstellung

BGH, Urteil vom 10.02.2022 – IX ZR 148/19

DB1401053

S. 655

Insolvenzrecht

Kündigung des Mietverhältnisses durch Insolvenzverwalter: Sicherung des Schadensersatzanspruchs des Vermieters durch Mietkaution

BGH, Urteil vom 27.01.2022 – IX ZR 44/21

DB1400963

S. 659

ARBEITSRECHT

AUFSATZ

Arbeitsvertragsrecht/Betriebsverfassungsrecht

New Work nach der Corona-Pandemie

Vanessa Dorothea Dohrmann, LL.M., Siegen

DB1394843 (Kurzfassung vgl. S. M12)

S. 664

KOMPAKT

Arbeitsvertragsrecht

Wegfall der Homeoffice-Pflicht ab Ende März 2022

Prof. Dr. Ralf Jahn, Würzburg-Schweinfurt

DB1400577

S. 669

Arbeitsschutzrecht/Betriebsverfassungsrecht

Keine originäre Zuständigkeit des Gesamtbetriebsrats für Aufgaben des Arbeits- und Gesundheitsschutzes

RAin/FAinArbR/Mediatorin Kerstin Gröne, Köln

DB1399185

S. 670

ENTSCHEIDUNGEN

Datenschutz

Unbestimmtheit eines Klageantrags auf Auskunft über und Kopie von personenbezogenen Daten gem. Art. 15 DSGVO

BAG, Urteil vom 16.12.2021 – 2 AZR 235/21

DB1400370

S. 671

Insolvenzrecht/Urlaubsrecht

Insolvenzrechtlicher Rang des Urlaubsabgeltungsanspruchs bei Inanspruchnahme der Arbeitsleistung durch den starken vorläufigen Insolvenzverwalter

BAG, Schlussurteil vom 25.11.2021 – 6 AZR 94/19

DB1398660

S. 676

Betriebsverfassungsrecht

Der Arbeitgeber kann das Nichtbestehen eines Mitbestimmungsrechts nur bezogen auf eine gesamte Maßnahme feststellen lassen

BAG, Beschluss vom 22.09.2021 – 7 ABR 13/20

DB1399746

S. 678



8



RA

ÖSTERREICHISCHE RICHTERZEITUNG

ORGAN DER RICHTERINNEN
UND RICHTER SOWIE DER
STAATSANWÄLTINNEN UND
STAATSANWÄLTE ÖSTERREICHS

03/22 | 100. Jahrgang

37 EDITORIAL

39 WISSENSCHAFT

50 IMPRESSUM

51 PERSONALIA

52 INTERNA

52 ENTSCHEIDUNGEN

52 Entscheidungsübersicht

54 Zivilsache Nr. 2

56 Strafsache Nr. 3

58 Verwaltungssache Nr. 4

61 REZENSIONEN

U3 VERANSTALTUNGSKALENDER

EDITORIAL

Optik ist nicht alles, aber ...

VON YVONNE SUMMER | SEITE 37

WISSENSCHAFT

Der Inhalt ministerieller Weisungen zur Sachbehandlung gemäß § 29a StAG

VON JOHANNA WALDNER | SEITE 39

Aktuelle Judikatur zur Beweiskraft öffentlicher Urkunden

VON ALEXANDER WILFINGER | SEITE 43

Reinsubstanzgehalte von Suchtgiften 2021

VON HANS-JÖRG RAUCH, WOLFGANG GREIBL UND BARBARA SELIGA | SEITE 49

Schmerzensgeldsätze in Österreich

VON FRANZ HARTL | SEITE 50

AB28816
Wirtschaftsuniversität Wien
Zeitschriftenmanagement
Welthandelsplatz 1 - Haus LC
1020 Wien

INFORMATIONENRECHT

DATENSCHUTZ – E-COMMERCE – GEISTIGES EI

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-7297

Februar 2022 / Heft 1, Seiten 1–128 (10. Jahrgang)



1 Editorial: Wenn sich Eltern in der Öffentlichkeit streiten, hilft die Stalking-EV nach § 382d EO

4 Kurznachrichten und -beiträge (zusammengestellt von Peter Burgstaller)

Aufsätze

6 Dein Handy, aber nicht deine Daten?
Marco Blocher

12 Neue, digitale Beweismittel im Zivilprozess
Tobias Weidinger

20 Ein Jahr Neuregelung der Cloud-Nutzung durch Rechtsanwälte (§ 40 Abs 3 RL-BA 2015)
Andreas Geroldinger / Tanja Weilguny

30 Doppelschlag aus Luxemburg: Lauterkeits- und datenschutzwidrige Inbox-Werbung
Clemens Thiele

Judikaturspiegel

34 Sammlung ausgewählter informationsrechtlicher Entscheidungen österreichischer, deutscher und europäischer Spruchkörper (ZIIR-Slg 2022/1 – 2022/24)

Judikatur

40 Datenschutzrecht

86 E-Commerce Recht

102 Lauterkeits- und Immaterialgüterrecht

113 Persönlichkeits- und Medienrecht

EuGH Vorlagefragen

Service-Teil

Herausgeberredaktion: P. Burgstaller, C. Thiele

Herausgeber: T. Höhne, A. Wiebe

INHALT

Da
nu

Pflicht
Berech
und ge

Enterb
und Sti
spruch

Hinzu-
Pflicht
Gesche

EDITORIAL

- 1 Wenn sich Eltern in der Öffentlichkeit streiten, hilft die Stalking-EV nach § 382d EO

KURZNACHRICHTEN UND -BEITRÄGE / TAGUNGSBERICHTE

- 4 Aktuelle Ereignisse und Entwicklungen zum Informationsrecht
Peter Burgstaller

AUFSÄTZE

- 6 Dein Handy, aber nicht deine Daten?
Marco Blocher
- 12 Neue, digitale Beweismittel im Zivilprozess
Tobias Weidinger
- 20 Ein Jahr Neuregelung der Cloud-Nutzung durch Rechtsanwälte (§ 40 Abs 3 RL-BA 2015)
Andreas Geroldinger / Tanja Weigluny
- 30 Doppelschlag aus Luxemburg: Lauterkeits- und datenschutzwidrige Inbox-Werbung
Clemens Thiele

JUDIKATURSPIEGEL

- 34 Sammlung ausgewählter informationsrechtlicher Entscheidungen österreichischer, deutscher und europäischer Spruchkörper (ZfIR-Slg 2022/1 – 2022/24)

JUDIKATUR

DATENSCHUTZRECHT

- 40 DSB: Google Analytics – Verletzung der Grundsätze der Datenübermittlung
DSB Teilbescheid vom 22.12.2021, DSB-D155.027 (nrk) – *Google Analytics*
- 56 DSB: Keine Standortdatenauskunft an betroffene Kunden eines Mobilfunkunternehmens
DSB Bescheid vom 15.10.2021, 2021-0.382.645 (nrk) – *Standortdatenauskunft*
(Anmerkung von Marco Blocher)
- 66 DSB: Unerwünschte Direktwerbung gegenüber neuem Kundenstock nach Unternehmenskauf mittels Asset-Deal
DSB Bescheid vom 7.7.2021, 2021-0.330.691 (nrk) – *Unerwünschte Direktwerbung nach Asset Deal*
- 72 OLG Linz: Kosten des Datenschutzbeschwerdeverfahrens ersatztauglicher Rettungsaufwand
OLG Linz Urteil vom 10.11.2021, 2 R 149/21a – *Ersatztaugliche DSB-Vertretungskosten*
(Anmerkung von Clemens Thiele)
- 80 OGH: Zur Frage nach dem „Schutzbereich“ der DSGVO
OGH Beschluss vom 20.10.2021, 6 Ob 132/21m – *Klientendaten*
(Anmerkung von Georg Bruckmüller)

E-COMMERCE RECHT

- 86 LGfZRS Wien: Kein Anspruch auf Entfernung der Aktivierungssperre eines Mobiltelefons nach Ersteigerung
LGfZRS Wien Urteil vom 17.5.2019, 64 R 13/19p – *Ersteigerung eines iPhone mit Aktivierungssperre*
(Anmerkung von Janine De Monte)

Fenye
Großko
Klang K
§§ 756

3. Aufla
345 Sei
ISBN 9
Erschei
Im Abo
Einzelk
Auch a

*Mindest
bzw Lief



- 91 OGH: Technische Maßnahmen zur Bekämpfung von Urheberverletzungen durch Plattformbetreiber
OGH Urteil vom 17.9.2021, 4 Ob 132/21x – *Puls4/YouTube*
- 96 EuGH: Elektronische Lieferung eines Computerprogramms als Verkauf einer Ware*
EuGH Urteil vom 16.9.2020, C-410/19 – *The Software Incubator*
(Anmerkung von Janine De Monte)



LAUTERKEITS- UND IMMATERIALGÜTERRECHT

- 102 OGH: Zur Herstellerbezeichnung beim Laufbildschutz
OGH Beschluss vom 21.10.2021, 4 Ob 80/21z – *FPÖ-TV*
(Anmerkung von Clemens Thiele)
- 106 EuGH: Zur Unlauterkeit der elektronischen „Inbox-Werbung“
EuGH Urteil vom 25.11.2021, C-102/20 – *PS+WL Städtische Werke Luf a.d. Pegnitz GmbH*
(Anmerkung von Clemens Thiele)

PERSÖNLICHKEITS- UND MEDIENRECHT

- 113 OGH: Facebook-Posting zu Familieninterna – Einstweilige Verfügung
OGH Beschluss vom 15.12.2021, 7 Ob 197/21b – *Familieninterna*

EuGH VORLAGEFRAGEN

SERVICE-TEIL

- 121 Rezensionen
- 124 Herausgeberredaktion / Herausgeber / Beirat
- 125 Autoren
- 126 Impressum

Zitierbeispiele:
Heft 1/2013 – Heft 2/2015:
Burgstaller, ZIR 2015, 25; ZIR-Slg 2015/61, 143
Heft 3/2015 ff:
Burgstaller, ZiIR 2015, 233; ZiIR-Slg 2015/62, 273

GStB Gestaltende Steuerberatung

Steuerplanung · Steueroptimierung · Gestaltungsmodelle



Ihr Plus im Netz: gstb.iww.de | S. 69–110
Online | Mobile | Social Media

03 | 2022

Kurz informiert

Eigennutzung durch aus der Kindergeldberechtigung „herausgewachsene“ Kinder ausreichend?.....	69
Wohl eher keine Steuerfreiheit von Tennistrainer-Honoraren	69
Pauschalierung bei Sachzuwendungen von Kreditinstituten an Privatkunden möglich?	70
Überlassung an eine Kapitalgesellschaft keine verdeckte Einlage	70

Personelle Verflechtung

Betriebsaufspaltung: geänderte Rechtsprechung des IV. Senats des BFH zur mittelbaren Beherrschung.....	72
---	----

Umsatzsteuer

Neues aus der Gastronomie: „Foodcourts“ erbringen Restaurationsumsätze	75
---	----

Umsatzsteuer

Bäckereifilialen in Vorkassenzonen: voller Steuersatz bei Verzehr an Ort und Stelle	79
--	----

4. Quartal 2021

FG-Rechtsprechung kompakt: Die Top 10 für die Gestaltungsberatung	82
---	----

Unternehmensstabilisierung

Die Versagung der Planbestätigung als Folge einer der „Todsünden“ des Restrukturierungsverfahrens.....	87
---	----

Umstrukturierungen

Verstoß gegen steuerliche Sperrfristen als gefährliche Steuerfalle – Teil 2	89
---	----

Jahresabschlusserstellung

Wichtige Neuerungen für Jahresabschlüsse 2021	92
---	----

Umsatzsteuer

„Digitalpaket II“ und Portalhaftungsregelung: Modifizierung und künftige Abgrenzungsprobleme	104
---	-----

PiR

3

11.3.2022

www.nwb.de



FOKUS

- 69 Die aktuellen Research-Projekte des IASB
StB WP CVA Hermann Kleinmanns
- 77 IFRS 17 – der Countdown läuft ab
Dr. Jan-Velten Große
- 81 BaFin Prüfungsschwerpunkte 2022
Jan Henning Storbeck, Swantje Knopke und Dr. Alexander Marx

PRO & CONTRA

- 86 Angabe von Produktivitätskennzahlen?
Prof. Dr. Andreas Haaker und WP Dr. Jens Freiberg

IFRS AKTUELL

- 89 Europäische Nachhaltigkeitsberichterstattung:
Überblick zum Arbeitsstand
WP Prof. Dr. Daniel T. Fischer

IFRS MAINTENANCE

- 91 Maintenance der IFRS – aktueller Stand beim IFRS IC
Dr. Jan-Velten Große

IFRS UND STEUERBILANZ

- 94 Umrechnung von Geschäftsvorfällen in fremder Währung im
handelsrechtlichen Jahresabschluss, der Steuerbilanz und nach IFRS
Prof. Dr. Hanno Kirsch

KOMPAKTWISSEN

- 96 Bilanzierung von Finanzinstrumenten mit
contingent settlement provisions
WP Dr. Jens Freiberg

PRAXISFÄLLE

- 98 Restbuchwert und Abbruchkosten bei Erstellung eines neuen Gebäudes
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

HERAUSGEBER

WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach, WP Dr. Jens Freiberg



FOKUS

- 69 **Die aktuellen Research-Projekte des IASB**
Bevorstehende Neuausrichtung aufgrund der Agendakonsultation 2021
StB WP CVA Hermann Kleinmanns
- 77 **IFRS 17 – der Countdown läuft ab**
Jüngste Aktivitäten auf internationaler, europäischer und nationaler Ebene
Dr. Jan-Velten Große
- 81 **BaFin Prüfungsschwerpunkte 2022**
Alter Wein in neuen Schläuchen?
Jan Henning Storbeck, Swantje Knopke und Dr. Alexander Marx

PRO & CONTRA

- 86 **Angabe von Produktivitätskennzahlen?**
Prof. Dr. Andreas Haaker und WP Dr. Jens Freiberg

IFRS NEWS

- 88 **Ergänzung der IFRS-Taxonomie 2021 veröffentlicht**
Dipl.-Ök. Daniel Schubert

IFRS AKTUELL

- 89 **Europäische Nachhaltigkeitsberichterstattung: Überblick zum Arbeitsstand**
WP Prof. Dr. Daniel T. Fischer

IFRS MAINTENANCE

- 91 **Maintenance der IFRS – aktueller Stand beim IFRS IC**
Dr. Jan-Velten Große

IFRS UND STEUERBILANZ

- 94 **Umrechnung von Geschäftsvorfällen in fremder Währung im handelsrechtlichen Jahresabschluss, der Steuerbilanz und nach IFRS**
Prof. Dr. Hanno Kirsch

KOMPAKTWISSEN

- 96 **Bilanzierung von Finanzinstrumenten mit contingent settlement provisions**
WP Dr. Jens Freiberg

PRAXISFÄLLE

- 98 **Restbuchwert und Abbruchkosten bei Erstellung eines neuen Gebäudes**
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach
- V **Verlagservice/Impressum**
Inklusive Hinweis auf die aktualisierte Arbeitshilfe „IFRS-Regelungsvorhaben auf einen Blick“ (Stand: 28.2.2022)

 Merksatz

 Literatur

 Weblink

 Informationen

 Siehe auch

 Experten-Blog

 Quelle

StuB

5

11.3.2022

www.nwb.de

► **StuB Livefeed:**
Tagesaktuelle Nachrichten und
mehr: <https://livefeed.nwb.de>

STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 161 Steuerbilanzrecht an der Schwelle zur modernen Welt
Richter am BFH Prof. Dr. Gregor Nöcker
- 167 Besteuerung und Bilanzierung der Kommanditgesellschaft auf Aktien
WP/StB Dr. Detlef Burek und LL.M. André Thoß
- 171 Brennpunktthema Garantieverlängerung
StB Robert C. Prätzler
- 178 Nachhaltigkeitsberichterstattung für alle Unternehmen
Dr. Bernhard Becker, Prof. Dr. Jan Handzlik und Nicolas Noffke
- 184 Zutreffende Berücksichtigung von Drittleistungen
bei der Fortbestehensprognose
RA/WP/StB/FAStR Alexander Kirchner, M.A.

PRAXISFÄLLE

- 190 Zinsbedingte Wertminderung börsennotierter Anleihen
in Handels- und Steuerbilanz
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

AKTUELL BERATEN

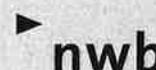
- 191 Ist-Versteuerung und Vorsteuerabzugszeitpunkt:
Neue EuGH-Entscheidung bringt Klarheit
StB Michael Seifert

KURZNACHRICHTEN

- 193 Nutzungsdauer von Computerhardware und Software
zur Dateneingabe und -verarbeitung
- 193 Rückwirkendes Ereignis beim Realsplitting
- 196 Billigkeitsregelung im Zusammenhang mit der erbschaftsteuerlichen
Lohnsummenregelung
- 199 Entwurf eines Zweiten Gesetzes zur Änderung der Abgabenordnung
und des Einführungsgesetzes zur Abgabenordnung

HERAUSGEBER:

WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach



StuB

STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 161 **Steuerbilanzrecht an der Schwelle zur modernen Welt**
Grundzüge des Steuerbilanzrechts in der
höchstrichterlichen Rechtsprechung des Jahres 2021
Richter am BFH Prof. Dr. Gregor Nöcker
- 167 **Besteuerung und Bilanzierung
der Kommanditgesellschaft auf Aktien**
Ein Überblick
WP/StB Dr. Detlef Burek und LL.M. André Thoß
- 171 **Brennpunktthema Garantieverlängerung**
Steuerliche Fallstricke und Unklarheiten
StB Robert C. Prätzler
- 178 **Nachhaltigkeitsberichterstattung
für alle Unternehmen**
Anwendung der EU-Taxonomie-Verordnung
in Theorie und Praxis
Dr. Bernhard Becker, Prof. Dr. Jan Handzlik und Nicolas Noffke
- 184 **Zutreffende Berücksichtigung von Drittleistungen
bei der Fortbestehensprognose**
Anmerkungen zum BGH-Urteil vom 13.7.2021 -
II ZR 84/20
RA/WP/StB/FAStR Alexander Kirchner, M.A.

PRAXISFÄLLE

- 190 **Zinsbedingte Wertminderung
börsennotierter Anleihen in Handels- und Steuerbilanz**
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

AKTUELL BERATEN

- 191 **Ist-Versteuerung und Vorsteuerabzugszeitpunkt:
Neue EuGH-Entscheidung bringt Klarheit**
StB Michael Seifert

KURZNACHRICHTEN

- 193 DRÄS 12 zu Änderungen an DRS 20
- 193 Nutzungsdauer von Computerhardware und Software
zur Dateneingabe und -verarbeitung

- 193 Rückwirkendes Ereignis beim Realsplitting
- 194 Ausschluss des Abgeltungsteuersatzes
nach § 32d Abs. 2 Nr. 1 Buchst. a EStG
bei Darlehensgewährung an eine Personengesellschaft
- 194 Kindergeld: Berücksichtigung eines Kindes
nach krankheitsbedingtem Ausbildungsabbruch
- 195 Ermäßigt zu besteuender Arbeitslohn
für eine mehrjährige Tätigkeit
- 195 Keine Hinzurechnung von Stückzinsen
eines Sachdarlehens
- 196 Gewerbesteuerrechtliche Hinzurechnung
von Ausschüttungen eines Wertpapierfonds
im Erhebungszeitraum 2002
- 196 Billigkeitsregelung im Zusammenhang
mit der erbschaftsteuerlichen Lohnsummenregelung
- 197 Abfindung für den Verzicht
auf eine behauptete Erbenstellung
- 198 Zeitpunkt des Vorsteuerabzugs
bei Leistung durch einen Ist-Versteuerer
- 198 Zur Besteuerung von Zuschüssen der GIZ/CIM für
eine Tätigkeit als Integrierte Fachkraft in Tadschikistan
- 199 Bodenschätzung
- 199 Entwurf eines Zweiten Gesetzes zur Änderung
der Abgabenordnung und des Einführungsgesetzes
zur Abgabenordnung
- 199 Rückforderung einer auf ein Insolvenzanderkonto
eingegangenen Zahlung
- 200 Zum Umfang der revisionsgerichtlichen Überprüfung
einer Schätzung
- VII Service/Impressum

 Literatur

 Audio

 Experten-Blog

 Video

Recht der Internationalen Wirtschaft

Betriebs-Berater International

3.3.2022 | 68. Jg.
Seiten 93–168

DIE ERSTE SEITE

Dr. Menno Aden

Wirtschaftssanktionen und Menschenrechte

AUFSÄTZE

PD Dr. Michael Denga

Völkerrechtswidrige Wirtschaftssanktionen im deutschen Vertragsrecht | 93

Claas-Lennart Götz

Ein Lieferkettengesetz nordischer Prägung – Norwegens neues Transparenzgesetz | 99

Lino Bernard

Die Mitteilung gem. Art. 29 Abs. 2 EuGVVO | 106

LÄNDERREPORTE

Alexander Rindfleisch

Länderreport Myanmar | 114

INTERNATIONALES WIRTSCHAFTSRECHT

EuGH: Iran-Sanktionen der USA – Rechtswirkung der EU-Blocking-VO und Beweislast in Zivilverfahren | 117

RIW-Kommentar von **Dr. Kilian Bälz** | 124

EuGH: Einheitliche lex concursus bei der Liquidation von Versicherungsunternehmen – Reichweite und Ausnahmen | 126

EuGH: Verstoß der HOAI-Mindesthonorarsätze gegen EU-Recht – keine horizontale Drittwirkung in laufenden Zivilstreitigkeiten | 131

INTERNATIONALES STEUERRECHT UND ZOLLRECHT

BFH: Einkünftekorrektur wegen Fremdunüblichkeit nach AstG – unbesichert an ausländische Konzerntöchter gewährte Darlehen | 160

BFH: Aktienzuteilung im Rahmen eines Spin-Off in den USA und Einkommensteuer für inländische Privatanleger | 166

Inhaltsverzeichnis

Die erste Seite

Wirtschaftssanktionen und Menschenrechte

Dr. Menno Aden, Essen

Aufsätze:

Völkerrechtswidrige Wirtschaftssanktionen im deutschen Vertragsrecht

PD Dr. Michael Denga, Berlin 93

Ein Lieferkettengesetz nordischer Prägung – Norwegens neues Transparenzgesetz

Claas-Lennart Götz, Wiss. Assistent, Hamburg 99

Die Mitteilung gem. Art. 29 Abs. 2 EuGVVO

Lino Bernard, Wiss. Mitarbeiter, Mainz 106

Länderreporte:

Länderreport Myanmar

Alexander Rindfleisch, Yangon (Rangun) 114

Internationales Wirtschaftsrecht:

EuGH: Iran-Sanktionen der USA – Rechtswirkung der EU-Blocking-VO und Beweislast in Zivilverfahren (21. 12. 2021 – Rs. C-124/20) 117

RIW-Kommentar von Dr. Kilian Bälz 124

EuGH: Einheitliche lex concursus bei der Liquidation von Versicherungsunternehmen – Reichweite und Ausnahmen (13. 1. 2022 – Rs. C-724/20) 126

EuGH: Verstoß der HOAI-Mindesthonorarsätze gegen EU-Recht – keine horizontale Drittwirkung in laufenden Zivilstreitigkeiten (18. 1. 2022 – Rs. C-261/20) . . 131

EuGH: Kartellschadensersatz – Haftungszurechnung bei verbundenen Unternehmen („wirtschaftliche Einheit“) und Verteidigungsrechte (6. 10. 2021 – Rs. C-882/19) 135

EuGH: Tariflicher monatlicher Schwellenwert für Mehrarbeitszuschläge – unzulässiger Abzug bei genommenem Urlaub (13. 1. 2022 – Rs. C-514/20) 142

EuGH: Urlaubsabgeltungsanspruch als zwingende Regelung (15. 11. 2021 – Rs. C-233/20) 145

EuGH: AGB-Kontrolle bei Fremdwährungsklauseln im Hypothekendarlehensvertrag – Beweislast für die Transparenz der Klausel (10. 6. 2021 – verb. Rs. C-776/19 bis C-782/19) 147

EuGH: Vollständige Harmonisierung der Haftung von Zahlungsdienstleistern – keine Erstreckung der fristgebundenen Rügepflicht auf den Bürgen (2. 9. 2021 – Rs. C-337/20) 156

Internationales Steuerrecht und Zollrecht

BFH: Einkünftekorrektur wegen Fremdunüblichkeit nach AstG – unbesichert an ausländische Konzern-töchter gewährte Darlehen (9. 6. 2021 – I R 32/17) 160

BFH: Aktienzuteilung im Rahmen eines Spin-Off in den USA und Einkommensteuer für inländische Privat Anleger (1. 7. 2021 – VIII R 9/19) 166

Rubriken:

RIW-Neue Bücher S. III

RIW-Impressum S. IV

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. 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.

Europäisches Wirtschafts- und Steuerrecht

EWS

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z68

1 | 2022

Betriebs-Berater Europa

24.2.2022 | 33. Jg.
Seiten 1-60

DIE ERSTE SEITE

Prof. Dr. Jens-Uwe Franck

Big Tech-Akquisitionen und EU-Fusionskontrolle ...



AUFSÄTZE

Prof. Dr. Marc Gabriel und **Dr. Andreas Schulz**

Die Rechtsprechung des EuGH auf dem Gebiet des Vergaberechts in den Jahren 2020/2021 | 1

Dr. Michael Hördt und **Leander Hornung**

Online-Gründung von Gesellschaften: Digitalisierungsrichtlinie, DiRUG und die Legal Origins Theory – ein Rechtsvergleich | 12

Prof. Dr. iur. Franz Böni und **lic. iur. Alex Wassmer**

Macht der Online-Handel die Bestrebungen für Parallelimporte überflüssig? | 21

Christoph Palzer

Kartellzivilhaftung als „familiäre“ Belastungsprobe | 23

RECHTSPRECHUNG DER EU-GERICHTE

EuG: Missbrauch beherrschender Stellung – Gasmärkte in Mittel- und Osteuropa – „Gazprom“ | 30

EuG: Missbrauch beherrschender Stellung: Nachweis der Verdrängung anderer Wettbewerber durch Treuerabatte auf dem Mikroprozessor-Markt? – As-Efficient-Competitor-Test – „Intel“ | 34

EuG: „Hybrides“ Kartellverfahren – Lkw-Preise – Fortgesetzte Zuwiderhandlung – „Scania“ | 36

Schlussanträge: Ne bis in idem: Gleichzeitige Anwendung von EU- und nationalem Wettbewerbsrecht – Sanktionen nationaler Wettbewerbs- und Regulierungsbehörde – „Nordzucker“ | 38

EuG: Staatliche Beihilfen: Förmliche Prüfung, ob die verbindliche Festsetzung eines Stromtarifs durch ein Schiedsgericht Vorteile gewährt und dem Staat zurechenbar ist – „DEI“ | 42

EuGH: Schadensersatzklage wegen verunglimpfender Äußerungen im Internet – „Gtflix Tv“ | 44

EuG: UK-Austrittsabkommen: Vertretungsbefugnis eines Barristers vor dem EuG – „Daimler AG“ | 47

EuGH: Kapitalverkehrsfreiheit: Beschränkte Steuerpflicht – Anteilige Kürzung des Freibetrags nach § 16 Abs. 2 ErbStG – Abzug des Pflichtteils entgegen § 10 Abs. 6 Satz 2 ErbStG | 49

Schlussanträge: Steht die DSGVO Verbandsklagen entgegen? – „Facebook Ireland“ | 55

BEIHEFTER

EWS-Jahresregister 2021

Inhaltsverzeichnis

Die erste Seite	Big Tech-Akquisitionen und EU-Fusionskontrolle ... Prof. Dr. Jens-Uwe Franck, Universität Mannheim	
Aufsätze	Die Rechtsprechung des EuGH auf dem Gebiet des Vergaberechts in den Jahren 2020/2021 Prof. Dr. Marc Gabriel, LL.M., Rechtsanwalt, Fachanwalt für Vergaberecht, Fachanwalt für Verwaltungsrecht, Fachanwalt für Medizinrecht, und Dr. Andreas Schulz, LL.M., Rechtsanwalt, Fachanwalt für Vergaberecht, Berlin	1
	Online-Gründung von Gesellschaften: Digitalisierungsrichtlinie, DiRUG und die Legal Origins Theory – ein Rechtsvergleich Dr. Michael Hördt, M.C.L. (Mannheim/Adelaide), Syndikusrechtsanwalt/Rechtsanwalt, und Leander Hornung, Rechtsanwalt, Frankfurt am Main	12
	Macht der Online-Handel die Bestrebungen für Parallelimporte überflüssig? Prof. Dr. iur. Franz Böni, lic. oec., Mosnang, und lic. iur. Alex Wassmer, Zürich	21
	Kartellzivil Haftung als „familiäre“ Belastungsprobe Christoph Palzer, Rechtsanwalt, Frankfurt am Main	23
Rechtsprechung der EU-Gerichte	Missbrauch beherrschender Stellung auf den Gasmärkten in Mittel- und Osteuropa: Die Kommission konnte die Verpflichtungszusagen für bindend erklären, auch wenn nicht allen Beschwerdepunkten entsprochen wurde – „Gazprom“ (EuG, 2. 2. 2022 – Rs. T-616/18)	30
	Missbrauch beherrschender Stellung: Verletzung der Verfahrensrechte eines Großhändlers, der sich gegen die Infrastrukturbedingungen von Gazprom wendet (EuG, 2. 2. 2022 – Rs. T-399/19)	33
	Missbrauch beherrschender Stellung: Die Verdrängung anderer Wettbewerber durch Treuerabatte auf dem Mikroprozessor-Markt ist nicht nachgewiesen – AEC-Test – „Intel“ (EuG, 26. 1. 2022 – Rs. T-286/09)	34
	Verbindung von Vergleichs- und Verwaltungsverfahren („hybrides“ Verfahren) – Kartellvereinbarungen und abgestimmte Verhaltensweisen in Bezug auf Lkw-Preise, Einführung von Emissionstechnologien und Kostenabwälzung – Fortgesetzte Zuwiderhandlung – „Scania“ (EuG, 2. 2. 2022 – Rs. T-799/17)	36
	Ne bis in idem: Gleichzeitige Anwendung von EU- und nationalem Wettbewerbsrecht – Kronzeugenregelung – Sanktionen einer nationalen Wettbewerbs- und einer nationalen Regulierungsbehörde für den Postsektor – „Nordzucker“ u. a. (GA Bobek, Schlussanträge vom 2. 9. 2021 – Rs. C-51/20))	38
	Die Kommission muss als Schadensersatz Verzugszinsen auf den rechtsgrundlos gezahlten Teilbetrag einer Geldbuße wegen Missbrauchs beherrschender Stellung erstatten – kein Anspruch auf entgangenen Gewinn aus außervertraglicher Haftung – „Deutsche Telekom“ (EuG, 19. 1. 2021 – Rs. T-610/19)	40
	Staatliche Beihilfen: Die Kommission muss förmlich prüfen, ob die rechtsverbindliche Festsetzung eines Stromtarifs durch ein Schiedsgericht einem Aluminiumhersteller Vorteile gewährt und dem Staat zurechenbar ist – Klagebefugnis – „DEI“ (EuG, 22. 9. 2021 – verb. Rs. T-639/14 RENV, T-352/15, T-740/17)	42
	EuGVVO: Schadensersatz wegen verunglimpfender Äußerungen im Internet kann auch in jedem Mitgliedstaat eingeklagt werden, in dem die Äußerungen zugänglich sind – „Gtflix Tv“ (EuGH, 21. 12. 2021 – Rs. C-251/20)	44
	UK-EU- Austrittsabkommen: Umfang der Vertretungsbefugnis eines Barristers vor dem EuG – unzulässige Klage gegen EUIPO-Entscheidung – „Daimler AG“ (EuG, 7. 12. 2021 – Rs. T-422/21)	47
	Kapitalverkehrsfreiheit: Die anteilige Kürzung des Freibetrags nach § 16 Abs. 2 ErbStG ist bei beschränkter Steuerpflicht gerechtfertigt – Beschränkt Steuerpflichtige müssen den Pflichtteil entgegen § 10 Abs. 6 Satz 2 ErbStG als Nachlassverbindlichkeit abziehen können (EuGH, 21. 12. 2022 – Rs. C-394/20)	49
	Dienstleistungsrichtlinie: Ein deutsches Gericht ist nicht verpflichtet, in Rechtsstreit zwischen Privaten die gegen Unionsrecht verstoßende HOAI-Regelung über Mindestpreise unangewendet zu lassen, wenn die unionsrechtliche Norm keine unmittelbare Wirkung zwischen Privaten hat – „Thelen Technopark“ (EuGH, 18. 1. 2022 – Rs. C-261/20)	54
	Steht die DSGVO Verbandsklagen zum Schutz der Kollektivinteressen von Verbrauchern entgegen? – Schlussanträge „Facebook Ireland/Verbraucherzentrale“ (GA de la Tour, 2. 12. 2021 – Rs. C-319/20)	55
	Missbräuchliche Klausel: Von der Richtlinie ausgenommen sind Klauseln, die auf dispositivem Recht beruhen und bei Fehlen anderweitiger Vereinbarungen gelten – „Trapeza Peiraios“ (EuGH, 21. 12. 2021 – Rs. C-243/20)	56
	Nichtigkeitsklage gegen die VO zur Festsetzung von Emissionsgrenzwerten für die Prüfungen leichter Neufahrzeuge im praktischen Fahrbetrieb (EuGH, 13. 1. 2022 – verb. Rs. C-177/19 P bis C-179/19 P)	57
	Verbrauchssteuerbefreiung nur für gewerbliche Tätigkeit des Endnutzers (EuGH, 16. 9. 2021 – Rs. C-341/20)	59
Anhängige Verfahren	EuGVO: Rechtskraft, wenn Klagen auf unterschiedliche Gründe gestützt sind? (EuGH Rs. C-707/21)	60
	DSGVO: Datenspeicherung durch private Wirtschaftsauskunftei (SCHUFA) (EuGH Rs. C-552/21)	60

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

Redaktion: Maria Wolfer, Frankfurt a. M.

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

Beiträge | Contributions

**Open Finance und Decentralized Finance –
Entwicklungen in einem disruptiven Finanzmarktumfeld**
Rolf H. Weber

**Kooperationsformen zwischen Banken und Drittanbietern aus
vertrags- und datenschutzrechtlicher Perspektive**
Cornelia Stengel | Liana Rüegg | Jessica Kim Sommer | Luca Stäubli |
Benedikt Freund

**Do Robots Rule Wealth Management? A Brief Legal Analysis
of Robo-Advisors**
Célian Hirsch | Nastassia Merlino

KI Sandboxen für die Schweiz?
Stephanie Volz

**Questions de responsabilité civile et contractuelle soulevées
par la distribution de « logiciels libres » (open source)**
Michel José Reymond

**Le rôle du représentant indépendant des actionnaires
en droit suisse de la société anonyme**
Christophe Wilhelm

Berichterstattung | Comptes-rendus

Recent developments in Swiss competition law
Adrien Alberini | Christian Bovet



**SZW /
RSDA**

Herausgeber:

J.-L. Chenaux und S. Emmenegger (Vorsitz) | M. Amstutz | R. Bahar |
U. Bertschinger | C. B. Bühler | I. Chabloz | A. Darbellay | F. De Rossa Gisimundo |
J. Iffland | K. Müller | I. Romy | C. Stengel | L. Thévenoz | F. Thouvenin | M. Vischer

Schriftleiterin:

Charlotte M. Baer

Inhalt | Table des matières



Editorial Aline Darbellay Cornelia Stengel Florent Thouvenin	1
Beiträge Contributions	
Open Finance und Decentralized Finance – Entwicklungen in einem disruptiven Finanzmarktumfeld Rolf H. Weber	3
Kooperationsformen zwischen Banken und Drittanbietern aus vertrags- und datenschutzrechtlicher Perspektive Cornelia Stengel Elena Rüegg Jessica Kim Sommer Luca Stäuble Benedikt Freund	14
Do Robots Rule Wealth Management? A Brief Legal Analysis of Robo-Advisors Célian Hirsch Nastassia Merlino	33
KI Sandboxes für die Schweiz? Stephanie Volz	51
Questions de responsabilité civile et contractuelle soulevées par la distribution de «logiciels libres» (<i>open source</i>) Michel José Reymond	69
Le rôle du représentant indépendant des actionnaires en droit suisse de la société anonyme, notamment à l'aune de la législation COVID et des assemblées générales virtuelles du nouveau droit Christophe Wilhelm	77
Berichterstattung Comptes-rendus	
Recent developments in Swiss competition law Adrien Alberini Christian Bovet	89
Autorenverzeichnis Liste des auteurs	100

ZStrR

Schweizerische Zeitschrift für Strafrecht

Band/Tome

140

RPS

Revue
Suisse

1/2022

RPS

Rivista
Svizzera

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-£267

www.zstrr.recht.ch

Thierry Urwyler

**Anwendbarkeit der actio libera in causa bei fehlender
Medikamenten-Adhärenz und darauffolgenden
störungskonnexen Straftaten**

Camille Montavon

**De la criminalisation de la « débauche contre nature »
à la répression de la discrimination fondée sur
l'orientation sexuelle : l'homosexualité dans le droit
pénal suisse du XIX^e siècle à nos jours**

Wolfgang Wohlers

**Die Verwertbarkeit staatlich erstellter
Videoaufzeichnungen im Strafprozess**

Lea Bachmann

**Prozedurale Entlastung von Herstellern «smarter»
Produkte im Strafrecht?**

online+

Ihre Vorteile auf
einen Blick: Seite 76

en ligne+

Vos avantages en un
coup d'œil: Page 76



Stämpfli Verlag

Inhalt – Sommaire

Abhandlungen – Etudes

Anwendbarkeit der actio libera in causa bei fehlender Medikamenten-Adhärenz und darauffolgenden störungskonnexen Straftaten Von <i>Thierry Urwyler</i>	1
De la criminalisation de la « débauche contre nature » à la répression de la discrimination fondée sur l'orientation sexuelle : l'homosexualité dans le droit pénal suisse du XIX ^e siècle à nos jours Par <i>Camille Montavon</i>	27
Die Verwertbarkeit staatlich erstellter Videoaufzeichnungen im Strafprozess Von <i>Wolfgang Wohlers</i>	49
Prozedurale Entlastung von Herstellern «smarter» Produkte im Strafrecht? Von <i>Lea Bachmann</i>	77

Literaturanzeigen – Bibliographie

Markus Husmann, Recht aus den Fugen (<i>Martin Schaub</i>)	112
Hans-Holger Herrnfeld/Dominik Brodowski/Christoph Burchard, European Public Prosecutor's Office – Article-by-Article Commentary (<i>Thomas Wahl</i>)	115

Mitarbeiter dieses Heftes – Ont collaboré à ce fascicule:

Lea Bachmann, BLaw, Studentin in Assistenzfunktion an der Professur für Straf- und Strafprozessrecht, Juristische Fakultät der Universität Basel, Peter Merian-Weg 8, Postfach, 4002 Basel

Camille Montavon, Chaire de droit pénal et de criminologie, Faculté de droit, Université de Neuchâtel, Avenue du 1er-Mars 26, 2000 Neuchâtel

Dr. iur. *Martin Schaub*, Senior Associate, Niederer Kraft Frey Ltd, Bahnhofstrasse 53, 8001 Zürich

Dr. iur. *Thierry Urwyler*, Lehrbeauftragter (Universität Luzern) und Senior Researcher (Justizvollzug & Wiedereingliederung, Forschung & Entwicklung), Hohlstrasse 552, 8090 Zürich

Thomas Wahl, Senior Researcher, Max-Planck-Institut zur Erforschung von Kriminalität, Sicherheit und Recht, Günterstalstr. 73, D-79100 Freiburg i. Br.

Prof. Dr. *Wolfgang Wohlers*, Professor für Strafrecht und Strafprozessrecht, Juristische Fakultät der Universität Basel, Peter Merian-Weg 8, Postfach, 4002 Basel

D3-763

EUR

EUROPARECHT

In Verbindung mit
der **Wissenschaftlichen
Gesellschaft für
Europarecht**

Herausgegeben von

Ingo Brinker
Claus Dieter Classen
Claus-Dieter Ehlermann
Armin Hatje
Meinhard Hilf
Koen Lenaerts
Peter-Christian Müller-Graff
Matthias Ruffert
Jürgen Schwarze
Vassilios Skouris
Ulrich Wölker

1 2022

57. Jahrgang
Seite 1 – 142
ISSN 0531-2485



Nomos

Aufsätze

Prof. Dr. Walter Frenz, Aachen
Klimaschutz und EU-Grundrechte

Johanna Groß und Johannes Klamet, Heidelberg
**Unionsrechtliche Grenzen öffentlich-rechtlicher
Barzahlungsregelungen**

Dr. Carsten König, LL.M., Köln
**Zum Verfassungsrang der Grundfreiheiten und
des europäischen Wettbewerbsrechts**

Dr. Mathias Honer, M.mel., Berlin und
Tobias Rudloff, Hamburg
**Das Unionsrecht und das Bundesverfassungsgericht
– die Dogmatik der Kontrollvorbehalte des
Bundesverfassungsgerichts im Prozess der
europäischen Integration**

Gundula Roßbach und Dr. Magdalena
Skowron-Kadayer, Berlin
**Einfluss des Unionsrechts auf bilaterale Übereinkünfte
der Mitgliedstaaten – Überblick unter besonderer
Berücksichtigung der europarechtsbezogenen
Rechtsprechung des deutschen Bundessozialgerichts**

Prof. Dr. Dr. Erik Hahn, Zittau/Görlitz
**Das „Begeben in einen anderen Mitgliedstaat“
nach Art. 5 Abs. 3 der RL 2005/36/EG bei
Korrespondenzdienstleistungen am Beispiel
grenzüberschreitender Telemedizin**

www.eur.nomos.de

EuR

1 2022
57. Jahrgang
Seite 1–142

EUROPARECHT

HERAUSGEGEBEN VON DR. INGO BRINKER, LL.M., Rechtsanwalt, München | PROF. DR. CLAUDIUS DIETER CLASSEN, Universität Greifswald | PROF. DR. DR. H.C. CLAUDIUS-DIETER EHLERMANN, ehem. Generaldirektor der EU-Kommission, Rechtsanwalt, Brüssel | PROF. DR. ARMIN HATJE, Universität Hamburg | PROF. DR. MEINHARD HILF, Bucerius Law School, Hamburg | PROF. DR. KOEN LENAERTS, LL.M., Präsident des Gerichtshofs der Europäischen Union, Luxemburg | PROF. DR. DR. H.C. MULT. PETER-CHRISTIAN MÜLLER-GRAFF, Universität Heidelberg | PROF. DR. MATTHIAS RUFFERT, Humboldt-Universität zu Berlin | PROF. DR. DRES. H.C. JÜRGEN SCHWARZE, Universität Freiburg | PROF. DR. DR. H.C. MULT. VASSILIOS SKOURIS, ehem. Präsident des Gerichtshofs der Europäischen Union, Luxemburg | PROF. DR. ULRICH WÖLKER, Juristischer Dienst der EU-Kommission, Brüssel

SCHRIFTFLEITER: PROF. DR. ARMIN HATJE, Universität Hamburg | DR. INGO BRINKER, LL.M., Rechtsanwalt, München

Inhaltsverzeichnis

Aufsätze

Prof. Dr. Walter Frenz, Aachen

Klimaschutz und EU-Grundrechte 3

Johanna Groß und Johannes Klamet, Heidelberg

Unionsrechtliche Grenzen öffentlich-rechtlicher Barzahlungsregelungen 23

Dr. Carsten König, LL.M., Köln

Zum Verfassungsrang der Grundfreiheiten und des europäischen Wettbewerbsrechts 48

Dr. Mathias Honer, M.Mel., Berlin und Tobias Rudloff, Hamburg

Das Unionsrecht und das Bundesverfassungsgericht – die Dogmatik der Kontrollvorbehalte des Bundesverfassungsgerichts im Prozess der europäischen Integration 74

Gundula Roßbach und Dr. Magdalena Skowron-Kadayer, Berlin

Einfluss des Unionsrechts auf bilaterale Übereinkünfte der Mitgliedstaaten – Überblick unter besonderer Berücksichtigung der europarechtsbezogenen Rechtsprechung des deutschen Bundessozialgerichts 91

Prof. Dr. Dr. Erik Hahn, Zittau/Görlitz

Das „Begeben in einen anderen Mitgliedstaat“ nach Art. 5 Abs. 3 der RL 2005/36/EG bei Korrespondenzdienstleistungen am Beispiel grenzüberschreitender Telemedizin 104

Rechtsprechung

Prof. Dr. Christian Schrader, Fulda

Erstattung von Verfahrenskosten bei Verweigerung des Zugangs zu Informationen

– Anmerkung zum Beschluss des EuG v. 26.3.2021, Rs. T-31/18 DEP

(Izuzquiza und Semsrott/Frontex) 120

Dr. Nicolas Sölter, LL.M., Hamburg

Abwägung ohne Maßstab – zum Grundsatz der Energiesolidarität Anmerkung zum

Urteil des EuGH v. 15.7.2021, Rs. C-848/19 P (OPAL) 130

Rezension

Maximilian Eitelbuß, Intergouvernementalismus und Supranationalität als kommunizierende Grundmuster europäischer Integration

(*Prof. Dr. Armin Hatje, Hamburg*) 141



D3-2330

EPPPL

EUROPEAN
PUBLIC

LAW REVIEW

ARTICLES

- The Portuguese Recovery and Resilience Plan (Part I)
Ricardo Pedro
- Locus Standi and 'Interest to Obtain a Particular Contract'
Marko Tundli
- Should Value for Money Be the Sole Criteria in Opting for PPP?
Victor Izobor
- Foreign Undertakings in China's PPPs Market
Jingli Si

COUNTRY REPORTS

- Bulgaria • Lithuania • Slovenia • United Kingdom

Contents



Editorial	1
<i>Professor Christopher Bovis FRSA</i>	
ARTICLES	
The Portuguese Recovery and Resilience Plan: First Legal Thoughts with Focus on Public Procurement (Part I)	3
<i>Ricardo Pedro</i>	
Locus Standi and the Interpretation of 'Interest to Obtain a Particular Contract' in Public Procurement Remedies	14
<i>Marko Turudić</i>	
Should Value for Money Be the Sole Criteria in Opting for PPP Option for Infrastructure Projects?	23
<i>Victor Izebhor</i>	
Opportunities and Challenges for Foreign Undertakings in China's PPPs Market	33
<i>Tongle Si</i>	
COUNTRY REPORTS	
<i>Bulgaria</i>	
Key Public Procurement and Concessions Developments	44
<i>Neli Garbuzanova and Yoana Blyahova</i>	
<i>Lithuania</i>	
The Rise of Innovative, Socially Responsible, Green and Centralised Public Procurement	51
<i>Brigita Šimkutė</i>	
<i>Slovenia</i>	
Legislative Developments of the Slovenian Public Procurement Market in 2021 and January 2022	56
<i>Petra Ferk</i>	
<i>United Kingdom</i>	
Post-Brexit Rulebook Reform Carries On, Special Rules for Healthcare Services Commissioning, UK-Australia Free Trade Agreement, and PPE Procurement Litigation	60
<i>Albert Sanchez-Graells</i>	
MISCELLANEOUS	
Imprint	II
Editors and Country Correspondents	III

Journal für Rechtspolitik

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z104

Herausgegeben von **Jahrgang 29**
Heinz Fischer **Heft 4**
Bernd-Christian Funk **2021**
Rudolf Machacek †
Roland Miklau
Heinrich Neisser
Alfred J. Noll
Anton Pelinka
Manfried Welan

In Zusammenarbeit
mit dem
Österreichischen
Parlament

Schriftleitung:
Michael Holoubek
Georg Lienbacher

VERLAG
ÖSTERREICH



Christoph Kietzibl, Möglichkeiten und Grenzen der
Urlaubsbemessung bei Änderung des Beschäftigungsmaßes
de lege lata und de lege ferenda 221

Teresa Weber, Interessenkonflikte in der Interessenvertretung:
Zur Wirtschaftskammer-Fachgruppe „Personenberatung und
Personenbetreuung“ 230

Schwerpunkt: Grundrechtstag 2021

„Krankheit und Freiheit“ 238

Franziska Steinbichler, Rechtsschutz in Krisenzeiten:
Garantien der EMRK 239

Rotraud A. Perner, Angst – Motor oder Mörder von Freiheit? 245

Peter Bußjäger, Die Rangordnung der Grundrechte in der Krise 251

Christian Ranacher, Politisches Krisenmanagement und Rechtsstaat –
die Perspektive der Verwaltung 263

Ulrich H. J. Körtner, Recht auf Krankheit? 269

Schwerpunkt: Verfahrensgrundrechte

Thomas Bieber / Claudia Fuchs / David Leeb / Stefan Schumann,
Verfahrensgrundrechte im Spiegel der Verfahrensrechtsordnungen:
Einleitung und Themenaufriss 271

Alois Birklbauer / Norbert Wess, Öffentlichkeit im Strafprozess 275

Maria Bertel, Öffentlichkeit im Verwaltungsgerichtsverfahren 287

Klaus Markowetz, Ausgewählte Themenkomplexe der Verfahrenshilfe
nach der ZPO 295

Clemens Mayr, Akteneinsicht und Geheimhaltungsrechte aus der
Perspektive des verwaltungsgerichtlichen Verfahrens 304

Philipp Homar, Akteneinsicht vs Geheimhaltungsrechte:
Aus Perspektive des Lauterkeits- und Immaterialgüterrechts 313

Jürgen C. T. Rassi, Akteneinsicht versus Geheimhaltungsrechte
aus der Perspektive der ZPO 326

Edeltraud Lachmayer, Verfahrenshilfe in der BAO 334

<i>Petra Leupold</i> , Öffentlichkeit im Zivilprozess – Verfahrensgrundsätze und Rechtsentwicklung im Lichte der Krise	339
<i>Manuel Neusiedler</i> , Verfahrenshilfe im (allgemeinen) verwaltungs- gerichtlichen Verfahren.	356
<i>Stefan Schumann</i> , Verfahrensgrundrechte für juristische Personen – die strafprozessuale Perspektive	379
<i>Mathis Fister</i> , Verfahrensgrundrechte für juristische Personen – Aus der Perspektive des Verwaltungsstrafrechts.	387
<i>Matthias Neumayr / Alexander Wilfinger</i> , Verfahrensgrundrechte juristischer Personen im Zivilprozess	395
Dokumentation – Europa	
<i>Michael Erhart</i>	406
Dokumentation – Österreich	
<i>Günther Schefbeck</i>	410

Herausgeber: Heinz Fischer, Bernd-Christian Funk, Rudolf Machacek †, Roland Miklau, Heinrich Neisser, Alfred J. Noll, Anton Pelinka, Manfred Welan

In Zusammenarbeit mit dem Österreichischen Parlament

Schriftleitung: Michael Holoubek, Georg Lienbacher

Ständige Korrespondenten: Josef Azizi, Luxemburg; Ulrich Becker, München; Michael Erhart, Brüssel; Christoph Grabenwarter, Wien; Armin Hatje, Hamburg; Matthias Jestaedt, Freiburg/Breisgau; Susanne Kalss, Wien; Martin Karollus, Linz; Michael Potacs, Wien; Günther Schefbeck, Wien; Martin Schulte, Dresden; Ewald Wiederin, Wien

RECHTS WISSENSCHAFT

Dezember 2021 | Heft 4

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-760

Zeitschrift für rechtswissenschaftlich

Herausgegeben von

Prof. Dr. Barbara Dauner-Lieb | Prof. Dr. Bijan Fateh-Moghadam
Prof. Dr. Hans Christoph Grigoleit | Prof. Dr. Thomas Gutmann
Prof. Dr. Katrin Höffler | Prof. Dr. Stefan Huster
Prof. Dr. Jens Kersten | Prof. Dr. Hans Kudlich
Prof. Dr. Susanne Lepsius | Prof. Dr. Anne Peters
Prof. Dr. Thomas Pfeiffer | Prof. Dr. Helmut Satzger
Prof. Dr. Ewald Wiederin | Prof. Dr. Joachim Wieland

Aus dem Inhalt

Das Mehrheitsprinzip im Wahlrecht

Salvatore Barbaro/Joachim Wieland

Wer macht die Regeln? Zur emergenten Normativität der digitalen Plattformen

Julio Carvalho/Ramon Negócio

Eugen Ehrlich und der amerikanische Rechtsrealismus: „A Prophet without Honor“?

Lea Deborah Pipo



Nomos

www.rechtswissenschaft.nomos.de

RECHTS WISSENSCHAFT

Dezember 2021 | Heft 4

12. Jahrgang



Zeitschrift für rechtswissenschaftliche Forschung

Herausgegeben von Prof. Dr. Dr. h.c. Barbara Dauner-Lieb, Köln | Prof. Dr. Bijan Fateh-Moghadam, Basel | Prof. Dr. Hans Christoph Grigoleit, München (LMU) | Prof. Dr. Thomas Gutmann, Münster | Prof. Dr. Katrin Höffler, Göttingen | Prof. Dr. Stefan Huster, Bochum | Prof. Dr. Jens Kersten, München (LMU) | Prof. Dr. Hans Kudlich, Erlangen | Prof. Dr. Susanne Lepsius, M.A. (Chicago), München (LMU) | Prof. Dr. Anne Peters LL.M. (Harvard), Heidelberg/Basel | Prof. Dr. Dr. h.c. Thomas Pfeiffer, Heidelberg | Prof. Dr. Helmut Satzger, München (LMU) | Prof. Dr. Ewald Wiederin, Wien | Prof. Dr. Joachim Wieland LL.M., Speyer

Schriftleitung: Prof. Dr. Johannes Rux, Tübingen/Baden-Baden

Inhaltsverzeichnis

<i>Johannes Rux</i> Danksagung	439
Abhandlungen	
<i>Salvatore Barbaro/Joachim Wieland</i> Das Mehrheitsprinzip im Wahlrecht	440
<i>Julio Carvalho/Ramon Negócio</i> Wer macht die Regeln? Zur emergenten Normativität der digitalen Plattformen	452
<i>Lea Deborah Pipo</i> Eugen Ehrlich und der amerikanische Rechtsrealismus: „A Prophet without Honor“?	466
Tagungen und ihre Folgen	
<i>Lorenz Lloyd Fischer/Alexander J. Schmidt</i> Besonderheiten des Arbeitsrechts?	491
<i>Nicolai Preetz</i> Strafrecht im Angesicht der Digitalisierung	501

Rezensionsaufsätze

Sebastian Spitra

Jüdische Beiträge zur Entwicklung des humanitären Völkerrechts (*Bilsky/Weinke*) 513

Mustafa Temmuz Oğlakcioğlu

Tragödie des Rechts (*Bayer*) 520

Jahresregister

Inhaltsverzeichnis nach Beitragsarten 534

Autorenverzeichnis 535

Schriftleitung:

Prof. Dr. Johannes Rux (V.i.S.d.P.) | Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG | Waldseestrasse 3-5 | D 76530 Baden-Baden | Tel.: + 497221/210425 | Fax: + 497221/210427 | Mail: rux@nomos.de

Erscheinungsweise: 4 Ausgaben pro Jahr

Bezugspreise 2021: Jahresabonnement inkl. einem Onlinezugang Privatbezieher 184,- €, Institutionen (Mehrfachnutzung, unbegrenzte Anzahl an Online-Nutzern) 348,- €, Einzelheft 46,- €. Alle Preise verstehen sich incl. MWSt, zzgl. Vertriebskostenanteil.

Bestellmöglichkeit: Bestellungen beim örtlichen Buchhandel oder direkt bei der Nomos Verlagsgesellschaft Baden-Baden

Kündigungsfrist: jeweils drei Monate vor Kalenderjahresende

Bankverbindung generell: Zahlungen jeweils im Voraus an Nomos Verlagsgesellschaft, Postbank Karlsruhe: DE07 6601 0075 0073 6367 51 (IBAN), PBNKDEFF (BIC) oder Sparkasse Baden-Baden Gaggenau: DE05 6625 0030 0005 0022 66 (IBAN), SOLADES1BAD (BIC)

Druck und Verlag: Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG | Waldseestrasse 3-5 | D-76530 Baden-Baden | Telefon (07221) 2104-0 | Fax (07221) 2104-27 | E-Mail: nomos@nomos.de

Anzeigen: Sales friendly Verlagsgesellschaften | Pfaffenweg 15 | 53227 Bonn | Telefon (0228) 978980 | Fax (0228) 9789820 | E-Mail: roos@sales-friendly.de

Urheber- und Verlagsrechte: Die Zeitschrift sowie alle in ihr enthaltenen einzelnen Beiträge und Abbildungen sind urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung, die nicht ausdrücklich vom Urheberrechtsgesetz zugelassen ist, bedarf der vorherigen Zustimmung des Verlags. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag das ausschließliche Verlagsrecht für die Zeit bis zum Ablauf des Urheberrechts. Eingeschlossen sind insbesondere auch das Recht zur Herstellung elektronischer Versionen und zur Einspeicherung in Datenbanken sowie das Recht zu deren Vervielfältigung und Verbreitung online oder offline ohne zusätzliche Vergütung. Nach Ablauf eines Jahres kann der Autor anderen Verlagen eine einfache Abdruckgenehmigung erteilen; das Recht an der elektronischen Version verbleibt beim Verlag. Namentlich gekennzeichnete Beiträge geben nicht in jedem Fall die Meinung der Herausgeber/Redaktion oder des Verlages wieder. Unverlangt eingesendete Manuskripte – für die keine Haftung übernommen wird – gelten als Veröffentlichungsvorschlag zu den Bedingungen des Verlages. Die Redaktion behält sich eine längere Prüfungsfrist vor. Eine Haftung bei Beschädigung oder Verlust wird nicht übernommen. Bei unverlangt zugesandten Rezensionen keine Garantie für Besprechung oder Rückgabe. Es werden nur unveröffentlichte Originalarbeiten angenommen. Die Verfasser erklären sich mit einer nicht sinnentstellenden redaktionellen Bearbeitung einverstanden.

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

ISSN 1868-8098



Nomos

www.rechtswissenschaft.nomos.de