

# DER STAAT

ZEITSCHRIFT FÜR STAATSLEHRE UND  
DEUTSCHES UND EUROPÄISCHES ÖKONOMISCHES RECHT

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

D3-Z136

Herausgegeben von

Armin von Bogdandy, Rolf Crawert, Oliver Lepsius,  
Christoph Möllers, Fritz Ossenbühl, Walter Pauly,  
Barbara Stollberg-Rilinger, Uwe Volkmann,  
Andreas Voßkuhle, Rainer Wahl

2 · 2022

Band 61

**Jonas Plebuch und Simon Pielhoff**  
Verwaltungsstaat als Demokratieideal –  
Administrative State als Demokratiegefahr?

**Laura Hering**  
Parlamentarismus in Zeiten der Corona-Pandemie

**Mathias Honer**  
Das verfassungstheoretische System  
als Betrachtungsebene des Verfassungsrechts

**Stefan Drechsler**  
(Re-)Konstruktion des Systems  
der Gesetzgebungskompetenzen

**Ferdinand Weber**  
Kompetenzfusion durch Bürgerschaft. Die föderale Logik  
in der Rechtsprechung des EuGH zur Unionsbürgerschaft



Duncker & Humblot



## Inhalt

### Abhandlungen und Aufsätze

- Jonas Plebuch* und *Simon Pielhoff*, Verwaltungsstaat als Demokratieideal – Administrative State als Demokratiegefahr? ..... 167
- Laura Hering*, Parlamentarismus in Zeiten der Corona-Pandemie ..... 205
- Mathias Honer*, Das verfassungstheoretische System als Betrachtungsebene des Verfassungsrechts ..... 235

### Berichte und Kritik

- Stefan Drechsler*, (Re-)Konstruktion des Systems der Gesetzgebungskompetenzen ..... 261
- Ferdinand Weber*, Kompetenzfusion durch Bürgerschaft. Die föderale Logik in der Rechtsprechung des EuGH zur Unionsbürgerschaft ..... 297

### Buchbesprechungen

- Haack, Stefan*, Theorie des öffentlichen Rechts (*Hartmut Bauer*) ..... 321
- Sahm, Philipp*, Elemente der Dogmatik (*Christian Bumke*) ..... 325
- Gluth, Sophia*, Der apokryphe Nietzsche. Auf den Spuren des Denkens von Friedrich Nietzsche in Rechtsphilosophie und -theorie (*Markus Winkler*) ..... 329
- Scott, James C.*, Die Mühlen der Zivilisation. Eine Tiefengeschichte der frühesten Staaten (*Alexander Thiele*) ..... 331
- Steinbach, Julien*, Souveränitätsfragmente – Ein Beitrag zur Literaturgeschichte der Souveränität und gegenwärtigen Herausforderungen der Rechtswissenschaften im Spiegel der Digitalisierung (*Nicolas Sölter*) ..... 333
- Blanke, Hermann-Josef/Magiera, Siegfried/Pielow, Johann-Christian/Weber, Albrecht* (Hrsg.): Verfassungsentwicklungen im Vergleich. Italien 1947 – Deutschland 1949 – Spanien 1978 (*Maurin Schunke*) ..... 336
- März, Julian*, Zwischen Laizismus und Religionsfreiheit. Das Religionsverfassungsrecht der Dritten Französischen Republik im Vergleich mit der Weimarer Republik (*Athanasios Gromitsaris*) ..... 338
- Baumgart, Max*, Unionsprimärrechtliche Pflichten der EU-Mitgliedstaaten zum Ausbau der Stromnetze. Zugleich ein Beitrag zur Diskussion um eine originäre Leistungsdimension der Warenverkehrsfreiheit (*Reinhard Ruge*) ..... 340
- Egidy, Stefanie*, Finanzkrise und Verfassung. Demokratisches Krisenmanagement in Deutschland und den USA (*Christoph Ohler*) ..... 344
- Kersten, Jens/Rixen, Stephan*, Der Verfassungsstaat in der Corona-Krise (*Hannes Beutel*) ..... 345

**Anschriften der Mitarbeiter**

Dr. Stefan Drechsler, Lehrstuhl für Öffentliches Recht, Immobilienrecht, Infrastrukturrecht und Informationsrecht, Universität Regensburg, Universitätsstraße 31, 93040 Regensburg  
stefan.drechsler@jura.uni-regensburg.de

Dr. Laura Hering, Max-Planck-Institut für ausländisches öffentliches Recht und Völkerrecht, Im Neuenheimer Feld 535, 69120 Heidelberg  
hering@mpil.de

Mathias Honer, Triftstraße 37, 13353 Berlin  
mathias.honer@uni-hamburg.de

Simon Pielhoff, Lehrstuhl für Öffentliches Recht und Verfassungstheorie, Universität Münster, Bispinghof 24/25, 48143 Münster  
simon.pielhoff@uni-muenster.de

Jonas Plebuch, Lehrstuhl für Öffentliches Recht und Verfassungstheorie, Universität Münster, Bispinghof 24/25, 48143 Münster  
jonas.plebuch@uni-muenster.de

Dr. Ferdinand Weber, Institut für Völkerrecht und Europarecht, Abteilung Europarecht, Universität Göttingen, Platz der Göttinger Sieben 5, 37073 Göttingen  
fweber1@jura.uni-goettingen.de



97. Jahrgang / 5. August 2022 / Nr. 22

**SW** *D3-Z25* **WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

## Steuer- und Wirtschaftskartei

**Linde**  
[www.lindeverlag.at](http://www.lindeverlag.at)

### **COVID-19**

Verkehrsbeschränkungen lösen Quarantäne ab  
Wann wird die Corona-Prämie steuerpflichtig?

### **Digitale Plattformen**

Umsetzung der DAC 7 durch das DPMG

### **Wohnungsgemeinnützigkeit**

Bemessung des Überwiegens der Hauptgeschäfte

### **Tourismusabgaben**

Umsätze von Wohnungseigentümer-Errichtergemeinschaften

### **Nettovermögensteuer**

Gedanken zur etwaigen (Wieder-)Einführung

### **Rechtsprechung**

VwGH-Judikatur aus dem Februar 2022

# STEUER- UND WIRTSCHAFTSKARTEI

Zeitschrift für das gesamte Steuer- und Wirtschaftsrecht



## In diesem Heft

Arbeitsrechtliche Konsequenzen von Verkehrsbeschränkungen (Gerhart)	890
Corona-Prämie et al: Wann wird die steuerfreie Prämie zur steuerpflichtigen Prämie? (Schuster)	894
Zinsanpassung bei Stundungs-, Anspruchs-, Aussetzungs-, Beschwerde- und Umsatzsteuerzinsen	896
Das Digitale Plattformen-Meldepflichtgesetz (DPMG) (Aumayr / Orzechowski)	897
Zur weitgehend unbestimmten Bemessung des Überwiegens der Hauptgeschäfte gemäß § 7 Abs 1 bis 2 WGG (Schwetz)	911
„Wohnungseigentümer-Errichtergemeinschaften“ als Pflichtmitglieder von Tourismusverbänden? (Beiser)	913
Tätigkeitsbericht des OGH für das Jahr 2021	916
Steuerverfassungsrechtliche Gedanken zur etwaigen (Wieder-)Einführung einer Nettovermögensteuer (Anderwald)	917
Regress des Generalunternehmers bei Erfüllungsgehilfenkette	922
Aktuelle VwGH-Rechtsprechung (Bodis)	923
■ Außergewöhnliche Belastung	
■ Grundstücksveräußerung	
■ Übertragung des Kundenstocks	
■ Doppelte Haushaltsführung	
■ Kurzfristige Vermietung	
■ Auftragsforschung	
■ Unterbleiben einer Beschwerdeentscheidung	

Impressum: Siehe Umschlagseite gegenüber

Inhaltsverzeichnisdienst per E-Mail.  
Anmeldung unter <https://www.lindeverlag.at/newsletter>

# SWK

Steuer- und Wirtschaftskartei

**Redaktion:** Dr. Andrei Bodis/Mag. Stefan Menhofer  
Dr. Birgit Reiner/Dr. Jürgen Reiner  
Mag. Christoph Schlager  
Dr. Michael Tumpel

**Tel. Redaktion:** +43 1 24 630, **Fax:** DW 51  
**E-Mail Redaktion:** [redaktion@lindeverlag.at](mailto:redaktion@lindeverlag.at)

**Tel. Verlag:** +43 124 630 Serie, **Fax:** DW 23  
**Adresse:** 1210 Wien, Scheydgasse 24

# ÖGZ



Österreichischer

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z112

Das Magazin des Österreichischen Städtebundes

7-8/2022

RÜCKBLICK

## 71. Österreichischer Städtetag in Villach



Bohmann Druck- und Verlag Gesellschaft m.b.H.  
Redaktion ÖGZ, Rechte Wienzeile 31/Top 1, 1040 Wien

Wirtschaftsuniversität Wien  
UB-Zeitschriftenmanagement UB - Zeitschriftenmanagement  
Welthandelsplatz 10bj. L (C)  
1020 Wien

# Rückblick 71. Österreichischer Städtetag in Villach

- |    |   |    |   |
|----|---|----|---|
| 10 | Rückblick<br>Das war der 71. Österreichische Städtetag        | 22 | Arbeitskreis 2<br>Städte als Arbeitgeberinnen der Zukunft     |
| 12 | Feierliche Eröffnung<br>Die Welt in einer Stadt               | 24 | Arbeitskreis 3<br>Mitmach-Demokratie                          |
| 14 | Polittalk<br>Städte sind die Lösung                           | 26 | Arbeitskreis 4<br>Nachhaltige Daseinsvorsorge                 |
| 16 | Resolution<br>Krisenfeste Infrastruktur im Fokus              | 28 | Finanzminister Brunner<br>Städte sind Innovationstreiberinnen |
| 18 | Rede von GS Thomas Weninger<br>Städte sind systemrelevant     | 30 | Eindrücke aus Villach<br>Der Städtetag in Bildern             |
| 20 | Arbeitskreis 1<br>Was machen erfolgreiche Innenstädte anders? |    |   |



## Magazin

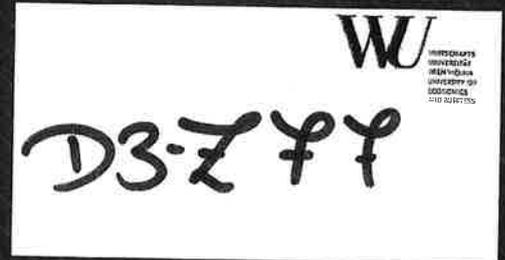
- |    |   |    |  |
|----|---|----|--|
| 36 | Gesundheit<br>Klima und Chancengerechtigkeit  | 47 | FA Öffentlichkeitsarbeit<br>Einfache Sprache und lebendige Innenstadt in Trofaiach                       |
| 38 | Rat für Nachhaltige Entwicklung<br>Nachhaltige Entwicklung in Städten und Gemeinden | 48 | FA Personalmanagement<br>Neuer Vorsitz   |
| 40 | Schulbauatlas<br>Ein Atlas für gebaute Bildung                                      | 49 | Vergabe<br>EuGH-Entscheid zu Vergabeverfahren  |
| 42 | Kommunale Pionierin<br>Grete Schurz, Graz   | 50 | SORA-Städtebarometer<br>Wie geht's in der Stadt?   |
| 44 | Streifen und Netze<br>Radexkursion des Städtebundes                                 | 52 | Forschungsprojekt<br>Wahlbeisitz in Österreich   |
| 46 | FA Kultur<br>Treffpunkt Kulturstadt Innsbruck                                       | 55 | Tagung<br>Energiewende, Digitalisierung und Compliance bei Betriebsanlagen                               |
| 46 | FA Recht<br>LG Steiermark: Tagung in Graz   | 59 | Recht<br>Abgabenbefreiung: sozialökonomische Betriebe und Einrichtungen<br>Teil 2: Subventionsleistungen |
| 47 | FA Marktamtsangelegenheiten<br>Markt-Treffen in Klagenfurt                          | 62 | Praktikantinnen-Bericht<br>Praktikum als wertvolle Zeit  |

- |                           |    |
|---------------------------|----|
| Aktuelles aus den Städten | 6  |
| Literatur                 | 63 |
| Finanzen                  | 64 |
| Zu guter Letzt            | 66 |
| Vorschau                  | 67 |
| Impressum                 | 67 |

12/2022

S. 221–240, ART.-NR. 415–454

August 2022



# Zak

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

Herausgeber: Georg E. Kodek, Matthias Neumayr

## THEMA

- » **Christian Prader/Raimund Pittl:** Sprungeintragungen im Lichte der Abwicklung nach BTVG
- » **Adrian Zwettler:** Keine Videoeivernahme von in der Schweiz aufhältigen Zeugen

## GESETZGEBUNG

- » Aktuelle Gesetzesvorhaben

## RECHTSPRECHUNG

- » Keine Nuncupatio bei notarieller letztwilliger Verfügung
- » „Thermofenster“ als unzulässige Abschalteneinrichtung
- » Rücktrittsrecht nach KSchG auch bei inversen Verbrauchergeschäften



## IN ALLER KÜRZE

223

## THEMA

Christian Prader/Raimund Pittl: Sprungeintragungen im Lichte der Abwicklung nach BTVG	224
Adrian Zwettler: Keine Videoeivernahme von in der Schweiz aufhältigen Zeugen	227

## GESETZGEBUNG

Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 28. 7. 2022)	230
--	-----

## RECHTSPRECHUNG

### »FAMILIENRECHT

Adoptionsverbot für gleichgeschlechtliche Partner verstößt gegen <i>ordre public</i>	231
Keine Unterhaltsreduktion wegen des Einkommens des betreuenden Elternteils	231
Unterhaltsminderung wegen Mitbetreuung des Kindes	231

### »SACHENRECHT

Keine Ersitzung eines Fruchtgenussrechts als Grunddienstbarkeit	232
---	-----

### »ERBRECHT

Fremdhändige letztwillige Verfügung – Formerfordernisse bei Leseunfähigkeit	232
Fremdhändige letztwillige Verfügung auf mehreren Blättern – keine Urkundeneinheit durch Textfortsetzung	232
Keine Nuncupatio bei notarieller letztwilliger Verfügung	233

### »SCHULDRECHT

Haftungsbeschränkung in AGB – Geltungskontrolle	233
Keine Inhaltskontrolle einer vorformulierten Klausel bei erkennbarer Verhandlungsbereitschaft	233
Keine Unwirksamkeit des Notariatsakts wegen Verstoßes gegen die Belehrungspflicht	233
Vertragsrücktritt wegen Verzugs mit einer Nebenpflicht	233
„Thermofenster“ als unzulässige Abschalteneinrichtung	234
Vermutung der Mangelhaftigkeit im Übergabezeitpunkt beim Werkvertrag	234
Keine Verkürzung über die Hälfte durch Weiterfresserschaden	234
Rücktrittsrecht nach KSchG auch bei inversen Verbrauchergeschäften	235
Kostenermäßigung bei vorzeitiger Kreditrückzahlung – keine richtlinienkonforme Interpretation	235

### »MIET- UND WOHNRECHT

Zinsminderung für Unterdimensionierung der Heizung und Elektrik	235
Zinsminderung wegen außerordentlichen Zufalls – Differenzierung zwischen Miete und Pacht verfassungskonform	236
Vernachlässigung der Erhaltungspflicht kann Kündigung wegen erheblich nachteiligen Gebrauchs ausschließen	236
Anmerkung der Einräumung von Wohnungseigentum in der Insolvenz des Bauträgers	237

## INHALTSVERZEICHNIS/IMPRESSUM

## »SCHADENERSATZ

Schadenersatz in Höhe des Reparaturaufwandes trotz Neuherstellung	237
Sorgfaltspflichten von Radfahrern bei einem Radrennen	237
Mitverschulden eines Radfahrers wegen fehlender Beleuchtung	238
Überqueren eines Geh- und Radwegs durch einen Fußgänger	238
Häuserzufahrt als untergeordnete Verkehrsfläche	238

## »VERFAHRENSRECHT

Brexit – Untergang einer Limited mit österreichischem Verwaltungssitz	239
Zwischenantrag auf Feststellung – keine Feststellung der objektiven Rechtslage	239

## LITERATURÜBERSICHT

240

## Herausgeber:

Senatspräsident des OGH Univ.-Prof.  
Dr. Georg E. Kodek, LL.M.  
Vizepräsident des OGH Univ.-Prof.  
Dr. Matthias Neumayr

## Redaktion:

Mag. Wolfgang Kolmasch  
E-Mail: wolfgang.kolmasch@lexisnexis.at

## Impressum:

Offenlegung gemäß § 25 MedienG:

**Medieninhaber und Herausgeber** iSd § 1 Z 8 und § 2 9 MedienG: LexisNexis Verlag ARD Orac GmbH & Co KG | Sitz: 1020 Wien, Trabrennstraße 2A | Unternehmensgegenstand: LexisNexis ARD Orac ist ein führender Fachverlag in Österreich im Bereich Steuern, Recht und Wirtschaft, der die Tradition der Verlagshäuser Orac und ARD unter internationalem Dach fortführt. LexisNexis ARD Orac ist ein Tochterunternehmen der international tätigen Verlagsgruppe RELX Group, deren Legal Division weltweit unter dem Namen LexisNexis firmiert. | Blattlinie: Rechtsinformation und Wirtschaftsinformation; aktuelle rechtliche Neuerungen | Geschäftsführung: Susanne Mortimore | Unbeschränkt haftender Gesellschafter: Orac Gesellschaft m.b.H., 1020 Wien, Trabrennstraße 2A | Kommanditist: Reed Messe Salzburg Gesellschaft m.b.H., Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg | Beteiligungsverhältnisse: Alleiniger Gesellschafter der Orac Gesellschaft m.b.H.: Reed Elsevier Austria GmbH, Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg | Gesellschafter der Reed Messe Salzburg Gesellschaft m.b.H.: Reed Elsevier Overseas B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam (0,1 %) | Reed Elsevier Austria GmbH, Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg (99,9 %) | Alleiniger Gesellschafter der Reed Elsevier Austria GmbH: Reed Elsevier Overseas B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam | Alleiniger Gesellschafter der Reed Elsevier Overseas B.V.: Reed Elsevier Holdings B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam | Gesellschafter der Reed Elsevier Holdings B.V.: RELX Group plc, 1-3 Strand (http://www.relxgroup.com/aboutus/Pages/Home.aspx), London WC2N 5JR (50 %), Reed Elsevier Holdings Ltd., 1-3 Strand, London WC2N 5JR (50 %) | Gesellschafter der RELX Group plc: RELX PLC (52,9 %), RELX NV (47,1 %) | Gesellschafter der RELX PLC: mehr als 75 % im Streubesitz | Gesellschafter der RELX NV: mehr als 75 % im Streubesitz | Gesellschafter der Reed Elsevier Holdings Ltd.: RELX Group plc (100 %) | Redaktion: 1020 Wien, Trabrennstraße 2A.

## Lektorat und Autorenbetreuung:

MMag. Birgit Wenzel  
1020 Wien, Trabrennstraße 2A  
Tel. +43-1-534 52-1603, Fax DW 146  
E-Mail: birgit.wenzel@lexisnexis.at

## Abonnentenservice:

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

## Anzeigen &amp; Mediadaten:

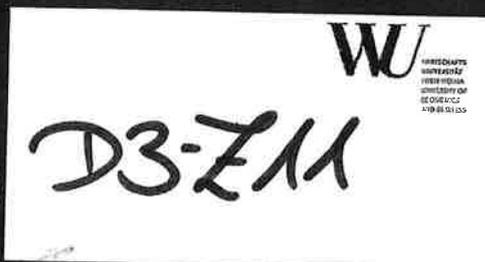
Alexander Mayr  
1020 Wien, Trabrennstraße 2A  
Tel. +43-1-534 52-1116, Fax DW 144  
E-Mail: anzeigen@lexisnexis.at  
http://lesen.lexisnexis.at/zs/zak/  
mediadaten.html

Derzeit gilt Anzeigenpreisliste Stand Jänner 2022 | Verlags- und Herstellungsort: Wien | Die Zeitschrift erscheint 20-mal im Jahr | Einzelheftpreis 2022: 20 €; Jahresabonnement 2022: 399 € inkl. MWSt bei Vorauszahlung; Preisänderungen vorbehalten | Bankverbindung: Bank Austria, IBAN: AT84 1200 0504 2346 8600, BIC: BKAUATWW | Abbestellungen sind nur zum Jahresschluss möglich, wenn sie bis spätestens 30.11. schriftlich einlangen | Druck: Prime Rate GmbH, Megyeri út 53, H-1044 Budapest. ISSN 1996-2428.

**Verlagsrechte:** Die in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Alle Rechte bleiben vorbehalten. Kein Teil dieser Zeitschrift darf ohne schriftliche Genehmigung des Verlages in irgendeiner Form – durch Fotokopie, Mikrofilm, Aufnahme in eine Datenbank oder auf Datenträger oder auf andere Verfahren – reproduziert oder in eine von Maschinen, insbesondere Datenverarbeitungsanlagen, verwendbare Sprache übertragen werden. Das gilt auch für die veröffentlichten Entscheidungen und deren Leitsätze, wenn und soweit sie vom Einsender oder von der Schriftleitung redigiert, erarbeitet oder bearbeitet wurden und daher Urheberrechtsschutz genießen. Fotokopien für den persönlichen und sonstigen eigenen Gebrauch dürfen nur von einzelnen Beiträgen oder Teilen daraus als Einzelkopie hergestellt werden. Bitte beachten Sie: Für Veröffentlichungen in unseren Zeitschriften gelten unsere AGB für Zeitschriftenautoren/-innen und -autoren (abrufbar unter <https://www.lexisnexis.at/agb/agb-zeitschriftenautoren/>) sowie unsere Datenschutzerklärung (abrufbar unter <https://www.lexisnexis.at/datenschutzbestimmungen/>).

**Trotz sorgfältigster Bearbeitung erfolgen alle Angaben ohne Gewähr. Eine Haftung des Verlages, der Herausgeber und der Autoren ist ausgeschlossen. Dies gilt auch für Inhalte, die exklusiv digital veröffentlicht werden.**

# Betriebs Berater



32 | 2022

Geschäftsgeheimnis-Compliance ... Verbrauchsteuerrecht ... IFRS ... Nachforschung ...

8.8.2022 | 77. Jg.  
Seiten 1793–1856



## DIE ERSTE SEITE

**Dr. Björn Herbers**, M.B.L., RA

Der Digital Markets Act ist verabschiedet – jetzt beginnt die Arbeit für alle Beteiligten

## WIRTSCHAFTSRECHT

**Dr. Simon Apel**, RA, **Dr. Jonathan Drescher**, RA, und Dipl.-Jur. **Jonatan Lindner**

Geschäftsgeheimnisse im Compliance-System des Unternehmens: Anforderungen an die Umsetzung eines ganzheitlichen Geheimnisschutzes | 1795

## STEUERRECHT

**Prof. Dr. Michael Rutmöller**, LL.M. (Taxation)

Die Neuregelungen der Warenbewegungen des steuerrechtlich freien Verkehrs mit anderen Mitgliedstaaten im deutschen Verbrauchsteuerrecht ab dem 13.2.2023 | 1815

## BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

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

Bilanzrechtliche Fragen der Kaufkraftbereinigung bei Hochinflation im IFRS-Abschluss | 1833

## ARBEITSRECHT

**Tillmann Vitt**

Nachforschungs- und Sorgfaltspflichten des Whistleblowers? (Teil II) | 1844

## Wirtschaftsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BGH:** Folgen eines Reiserücktritts wegen Covid-19 – EuGH-Vorlage (2.8.2022 – X ZR 53/21)

**BGH:** Gewährung von Restschadensersatz bei EU-Reimport im sog. Dieselskandal (13.6.2022 – VIa ZR 680/21)

#### Verwaltung

**BaFin:** PSD2/ZAG – Merkblatt zur aufsichtsrechtlichen Einordnung bestimmter Zahlungsvorgänge im stationären Reisevertrieb veröffentlicht

#### Gesetzgebung

**BReg:** Hinweisgeberschutzgesetz beschlossen

### Aufsatz

#### Geschäftsgeheimnis-Compliance

Dr. Simon Apel, RA, Dr. Jonathan Drescher, RA, und  
Dipl.-Jur. Jonatan Lindner

#### Geschäftsgeheimnisse im Compliance-System des Unternehmens: Anforderungen an die Umsetzung eines ganzheitlichen Geheimnisschutzes

Das Inkrafttreten des Gesetzes zum Schutz von Geschäftsgeheimnissen („GeschGehG“) vor mittlerweile gut drei Jahren hat nicht nur den wissenschaftlichen Diskurs um den Schutz geheimen Know-hows „wachgeküsst“, sondern auch den Fokus der unternehmerischen Praxis und der anwaltlichen Beratung auf das bis dato wenig beachtete Feld der Geschäftsgeheimnis-Compliance gelenkt – und dies gleich in doppelter Hinsicht. So haben sich auf der einen Seite durch die Neuregelungen des GeschGehG die Anforderungen erhöht, die ein Unternehmen unter dem GeschGehG erfüllen muss, um den (rechtlichen) Schutz des eigenen Know-hows zu gewährleisten, und auf der anderen Seite drohen nunmehr erhebliche zivilrechtliche Haftungsrisiken bei der – selbst fahrlässigen – Verletzung fremder Geschäftsgeheimnisse. Der sorgfältige Geschäftsleiter muss daher sicherstellen, dass das von ihm zu verantwortende Compliance-System diesen beiden Gefahrenquellen (Schutz eigener Geheimnisse und gleichzeitig Verhinderung der Verletzung Geheimnisse Dritter) angemessen Rechnung trägt. Der Beitrag gibt hierzu unter Berücksichtigung der jüngsten Rechtsprechung, die begonnen hat, die Anforderungen an den Geschäftsgeheimnisschutz zu konkretisieren, Hinweise für die praktische Umsetzung. Insofern wird zunächst auf die im Vergleich zur alten Rechtslage strengeren Schutzvoraussetzungen und Verletzungstatbestände eingegangen, um vor diesem Hintergrund die gesellschaftsrechtliche Pflicht der Geschäftsführung zur Sicherstellung einer hinreichenden Geschäftsgeheimnis-Compliance zu beleuchten und einige „Best Practices“ zur Sicherstellung dieser Anforderungen darzulegen. Abschließend werden die Risiken einer persönlichen Haftung der Geschäftsführung und Unternehmensinhaber beschrieben und einige Hinweise zum richtigen Umgang mit Geschäftsgeheimnisverletzungen gegeben.

### Entscheidungen

**BGH:** Prospekthaftung – Schadensersatzanspruch eines Anlegers wegen Kapitalanlagebetrugs (5.5.2022 – III ZR 131/20 – dazu BB-Kommentar von Dr. Michael Zoller, RA/FAStR) 1805

**BGH:** Anforderungen an den Vortrag zur Zahlungsunfähigkeit (28.6.2022 – II ZR 112/21) 1811

## Steuerrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BFH:** Beendigung der Selbstnutzung eines Familienheims (1.12.2021 – II R 1/21)

**BFH:** Verfahrensdauer von Klagen in Steuerberaterprüfungssachen; Krankheit eines Richters und Verzögerung des Verfahrens (23.3.2022 – X K 2/20)

**BFH:** Keine Steuerfreiheit der Umsätze aus dem Betrieb einer Cafeteria eines Altersheims (21.4.2022 – V R 39/21)

**BFH:** Rechtliches Gehör: wiederholende Schriftsätze; Sachdienlichkeit der Antragstellung (28.6.2022 – II B 94/21)

#### Verwaltung

**BT:** Umsatzsteuersenkung im Koalitionsvertrag nicht vorgesehen

#### Gesetzgebung

**BT:** Keine belastbaren Aussagen zu Energiepreissteigerungen

**BMJ:** GmbH-Gründungen und Handelsregistereintragungen fortan online möglich

### Aufsatz

#### Verbrauchssteuerrecht

Prof. Dr. Michael Rutemöller, LL.M. (Taxation)

#### Die Neuregelungen der Warenbewegungen des steuerrechtlich freien Verkehrs mit anderen Mitgliedstaaten im deutschen Verbrauchsteuerrecht ab dem 13.2.2023

Das Verbringen verbrauchsteuerpflichtiger Waren des steuerrechtlich freien Verkehrs aus anderen bzw. über andere Mitgliedstaaten in das deutsche Steuergebiet unterliegt unter bestimmten Voraussetzungen einer Besteuerung im deutschen Steuergebiet. Ursächlich hierfür ist das Bestimmungslandprinzip, welches in den Fällen der Lieferung zu gewerblichen Zwecken sowie des Versandhandels dafür sorgt, dass eine verbrauchsteuerpflichtige Ware grundsätzlich am Ort des Verbrauchs besteuert werden soll. Diese im Bestimmungsmitgliedstaat der Ware geltenden Besteuerungsgrundsätze und Besteuerungstatbestände werden unter den Warenbewegungen des steuerrechtlich freien Verkehrs mit anderen Mitgliedstaaten zusammengefasst und ab dem 13.2.2023 zum Teil grundlegend reformiert. Die maßgeblichen Neuregelungen sollen im Beitrag dargestellt und analysiert werden.

### Entscheidungen

**BFH:** Unionsrechtmäßigkeit der Hinzurechnung von Dividenden aus Auslandsbeteiligungen nach § 8 Nr. 5 GewStG im Erhebungszeitraum 2001 (23.11.2021 – I R 5/18) 1823

**BFH:** Zuschlag nach § 162 Abs. 4 AO bei Nichtexistenz einer Betriebsstätte (15.2.2022 – I B 55, 56/21 [AdV]) 1829

### Neuerscheinung Buch

Zentes/Glaab (Hrsg.)

GwG – Geldwäschegesetz 3. Auflage 2022, 1.669 S., geb., € 279,-  
ISBN: 978-3-8005-1808-1/ Infos unter: shop.ruw.de/18081

## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

1831

#### Rechnungslegung

**IASB:** Rückmeldungen zur Agendakonsultation

**IFRSF:** Konsolidierung abgeschlossen

**VRF:** Leitfaden zum integrierten Denken

**EFRAG:** Rückmeldungen zum gemeinsamen Konsultationspapier

**DRSC:** Bericht über die achte Sitzung des FA Finanzberichterstattung am 21.7.2022

**DRSC:** Befürwortung der ISSB-Entwürfe

#### Wirtschaftsprüfung

**IAASB:** Leitfaden zur Anwendung des ISA 315

**IDW:** Stellungnahme zu ISSB-Standardentwürfen zur Nachhaltigkeitsberichterstattung

**IDW:** BaFin-Hinweise zur Anwendung von § 25h KWG bei registrierungspflichtigen Kapitalverwaltungsgesellschaften

**IDW:** Stellungnahme zum Vorschlag für eine EU-Richtlinie – Freibetrag für Zuwachs von Eigenkapital/Begrenzung des Zinsabzugs

**WPK:** Stellungnahme zu den Entwürfen der European Sustainability Reporting Standards

### Aufsatz

IFRS

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

1833

#### Bilanzrechtliche Fragen der Kaufkraftbereinigung bei Hochinflation im IFRS-Abschluss

Die bilanzielle Abbildung von Berichtseinheiten, für deren funktionale Währung eine Hochinflation nachgewiesen wird, setzt eine Kaufkraftbereinigung voraus. Mit der zunehmenden Anzahl von Ländern, für die erstmals eine Hochinflation nachgewiesen wird, und persistierend hohen Inflationsraten in weiteren Ökonomien gewinnen bilanzrechtliche Fragen der Kaufkraftbereinigung zunehmend an Bedeutung. Der Beitrag widmet sich dem Verhältnis von Kaufkraftbereinigung und Währungsumrechnung sowie den Anforderungen an das Restatement von monetären und nicht-monetären Posten.

### Entscheidung

**BFH:** „Sendelizenzen“ nach dem Landesmediengesetz Baden-Württemberg kein aktivierungsfähiges immaterielles Wirtschaftsgut

1838

(22.3.2022 – IV R 13/18 – dazu BB-Kommentar von

**Stephan Abele, RA/StB**)

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

1843

#### Entscheidungen

**BAG:** Betriebsratswahl – Anfechtung – schriftliche Stimmabgabe – räumlich weit entfernte Betriebsteile und Kleinbetriebe (16.3.2022 – 7 ABR 29/20)

**BAG:** Zusatzurlaub für schwerbehinderte Menschen – Verfall des Zusatzurlaubs bei rückwirkender Anerkennung (26.4.2022 – 9 AZR 367/21)

### Aufsatz

Nachforschung

**Tillmann Vitt**

1844

#### Nachforschungs- und Sorgfaltspflichten des Whistleblowers? (Teil II)

Nachdem im ersten Teil dieses Beitrags (BB 2022, 1780 ff.) die Entscheidung des EGMR in der Sache *Gawlik/Liechtenstein* kritisch beleuchtet und die Voraussetzungen des konventionsrechtlichen Schutzes von Whistleblowern dargestellt wurden, widmet sich der zweite Teil des Beitrags der Frage, welchen Einfluss die Entscheidung auf den nationalen und europäischen Schutz von Hinweisgebern hat.

### Entscheidungen

**BAG:** Statusklage – Sportfotograf

1848

(30.11.2021 – 9 AZR 145/21 – dazu BB-Kommentar von

**Dr. Jannis Kamann, RA/FAArbR**)

**BAG:** Anfechtung des Arbeitsverhältnisses – rechtskräftige Feststellung der Unwirksamkeit einer Kündigung

1854

(18.2.2021 – 6 AZR 92/19 – dazu BB-Kommentar von

**Dr. Christian Ley, RA/FAArbR**)



Fortbildungszertifikat nach § 15 FAO



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

### Neuerscheinung Buch

**Holger Dahl (Hrsg.)**

**Mitbestimmung in sozialen Angelegenheiten – Band 4**

**Betriebliche Ordnung, Personalfragebogen,**

**Beurteilungsgrundsätze, Auswahlrichtlinien und Qualifizierung**

1. Auflage 2022, Recht Wirtschaft Steuern ca. 450 Seiten, Broschur, € 89,-

ISBN: 978-3-8005-1803-6/ Infos unter: [shop.ruw.de/18036](http://shop.ruw.de/18036)

### Die Erste Seite

**Dr. Björn Herbers, M.B.L., RA**

**Der Digital Markets Act ist verabschiedet – jetzt beginnt die Arbeit für alle Beteiligten**

**Impressum/Vorschau**

VIII

**Frankfurter Krypto Konferenz**

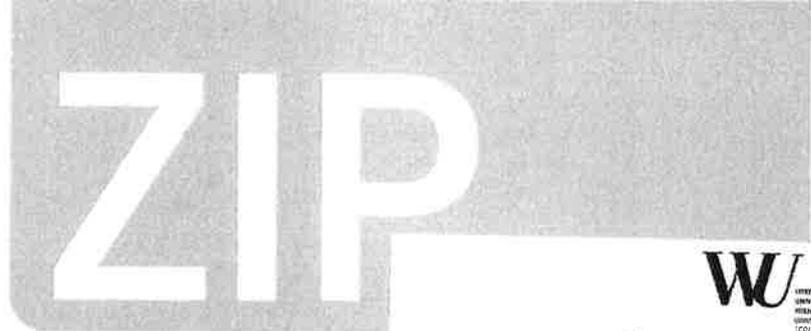
**27. September 2022**

**Radisson Blu Hotel Frankfurt**

[veranstaltungen.ruw.de/krypto](http://veranstaltungen.ruw.de/krypto)

31 | 2022

43. Jahrgang  
5. August 2022  
S. 1521-1572  
PVSt 8559



D3-Z197



# Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

**Herausgeber:** Prof. Dr. Wolfgang Lücke, Leipzig · Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Hanns Prütting, Köln · Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Karsten Schmidt, Hamburg

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

**Gründungsherausgeber:** RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

<b>Aufsätze</b>	<b>Gerald Spindler / Andreas Seidel</b> – Digitale Wissensorganisation .....	1521
	<b>Johannes Heck</b> – Die örtliche Einheit der mündlichen Verhandlung – grenzüberschreitende Verhandlungsteilnahme nach § 128a Abs. 1 ZPO .....	1529
<b>Rechtsprechung</b>	Zur Pfändung und Einziehung des Anspruchs auf Rückgewähr einer Grundschuld (BGH v. 2.6.2022 – V ZR 132/21) .....	1537
	Ertragssteuerliche Zurechnung des Nießbrauchs (ohne Verwaltungsrechte) an einem Kapitalgesellschaftsanteil zugunsten des Anteilseigners (BFH v. 14.2.2022 – VIII R 30/18) .....	1539
	Relevanz nachvertraglich erlangter Kenntnisse über Mängel bis Wirksamwerden der Genehmigungserklärung (BGH v. 6.5.2022 – V ZR 282/20) .....	1546
	Zum Informationszugang von Insolvenzverwaltern zu steuerlichen Daten der Finanzbehörden (BVerwG v. 25.2.2022 – 10 C 4.20) .....	1551
	Insolvenzanfechtung von rechtsgrundlos geleisteten Dividendenzahlungen auch gegenüber gutgläubigen Aktionären (OLG Frankfurt v. 25.5.2022 – 4 U 310/19) .....	1556
	Wirksame Massenentlassungsanzeige trotz Fehlens der Soll-Angaben (BAG v. 19.5.2022 – 2 AZR 467/21) .....	1559
	Nachweiserfordernisse der wettbewerbswidrigen Wirkungen des missbräuchlichen Verhaltens eines beherrschenden Unternehmens (EuGH v. 12.5.2022 – C-377/20) .....	1563

**ottoschmidt**



86209702231



# Zeitschrift für Wirtschaftsrecht



## Herausgeber:

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

## Gründungsherausgeber:

RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

## Herausgeberbeirat:

Prof. Dr. Holger Altmeyen · Prof. Dr. Christian Armbrüster · Vors. Richter am BGH a.D. Prof. Dr. Alfred Bergmann  
Prof. Dr. Georg Bitter · Prof. Dr. Moritz Brinkmann · Prof. Dr. Ulrich Ehrlicke · Prof. Dr. Horst Eidenmüller ·  
Prof. Dr. Dr. h.c. Dr. h.c. Holger Fleischer · RA Dr. Burkard Göpfert · Vors. Richter am BGH a.D. Prof. Dr. Wulf Goette  
MinDir. Marie Luise Graf-Schlicker · Prof. Dr. Mathias Habersack · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfram Henckel ·  
Prof. Dr. Carsten Herresthal · Prof. Dr. Florian Jacoby · RA/StB Dr. Günter Kahlert · Vors. Richter am BGH a.D.  
Prof. Dr. Godehard Kayser · RA Dr. Bernd Klasmeyer · Prof. Dr. Lars Klöhn · Prof. Dr. Jens Koch · Prof. Dr.  
Christoph G. Paulus · Vors. Richter am BGH a.D. Dr. h.c. Volker Röhrich · Prof. Dr. Carsten Schäfer · Prof. Dr.  
Christoph Thole · Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Peter Ulmer · Prof. Dr. Dirk A. Verse · RA Prof. Dr. Friedrich Graf von  
Westphalen

## Inhalt

zip-online.de

### Aufsätze

**Gerald Spindler / Andreas Seidel – Digitale Wissensorganisation** – Der Wissensbegriff und die Grenzen der Wissenszurechnung im Lichte der Digitalisierung

Die disruptiven Tendenzen der Künstlichen Intelligenz (KI) und insbesondere Big-Data-Anwendungen verändern zunehmend Unternehmen. Die damit einhergehenden Prozesse müssen durch das Unternehmensrecht nachvollzogen werden. Diese Notwendigkeit betrifft auch die Wissensorganisation im Unternehmen und die Wissenszurechnung. Da die Wissenszurechnung und Wissensorganisation durch das herrschende pflichtenbasierte wertende Zurechnungskonzept miteinander verzahnt sind, strahlt die Nutzung „intelligenter“ Informationssysteme unweigerlich auf die Wissenszurechnung aus. .... 1521

**Johannes Heck – Die örtliche Einheit der mündlichen Verhandlung – grenzüberschreitende Verhandlungsteilnahme nach § 128a Abs. 1 ZPO**

Die Durchführung der mündlichen Verhandlung im Wege der Bild- und Tonübertragung hat in Zeiten der Pandemie maßgeblich zu einem effektiven Fortgang des Gerichtsbetriebs beigetragen. Auf diese Weise ist die Vorschrift des § 128a ZPO im Jahr 2020 aus ihrem Schattendasein heraus ins Zentrum der Aufmerksamkeit getreten. Mit Blick auf die Zukunft der zivilprozessualen Videoverhandlung beleuchtet der folgende Beitrag die Zulässigkeit einer grenzüberschreitenden Verhandlungsteilnahme der Parteien und deren Prozessbevollmächtigten. .... 1529

### Rechtsprechung

#### Bank- und Kreditsicherungsrecht

**Zur Pfändung und Einziehung des Anspruchs auf Rückgewähr einer Grundschuld**

(BGH, Urt. v. 2.6.2022 – V ZR 132/21) ..... 1537

## Inhalt

**Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht**

<b>Ertragssteuerliche Zurechnung des Nießbrauchs (ohne Verwaltungsrechte) an einem Kapitalgesellschaftsanteil zugunsten des Anteilseigners</b>	(BFH, Urt. v. 14.2.2022 – VIII R 30/18) .....	1539
Unzulässigkeit der Nebenintervention bei Verfolgung rein wirtschaftlicher Interessen durch den Kläger	(OLG München, Beschl. v. 2.6.2022 – 7 W 578/22) .....	1542
Keine funktionale Gleichwertigkeit eines Unterschriftenabgleichs des ausländischen Notars anstelle persönlichen Vollzugs der Unterschrift	(OLG Karlsruhe, Beschl. v. 20.4.2022 – 1 W 25/22 (Wx)) .....	1544

**Vertrags- und Haftungsrecht**

<b>Relevanz nachvertraglich erlangter Kenntnisse über Mängel bis Wirksamwerden der Genehmigungserklärung</b>	(BGH, Urt. v. 6.5.2022 – V ZR 282/20) .....	1546
Kein Ersatz der Umsatzsteuer bei Teilreparatur und Vermengung von fiktiver und konkreter Schadensberechnung	(BGH, Urt. v. 5.4.2022 – VI ZR 7/21) .....	1549

**Insolvenz- und Sanierungsrecht**

<b>Zum Informationszugang von Insolvenzverwaltern zu steuerlichen Daten der Finanzbehörden</b>	(BVerwG, Urt. v. 25.2.2022 – 10 C 4.20) .....	1551
<b>Insolvenzanfechtung von rechtsgrundlos geleisteten Dividendenzahlungen auch gegenüber gutgläubigen Aktionären</b>	(OLG Frankfurt, Urt. v. 25.5.2022 – 4 U 310/19 (nicht rechtskräftig)) .....	1556
Örtliche Zuständigkeit bei Klagen der gesetzlichen Krankenversicherung gegen Insolvenzverwalter am Sitz/Wohnort des Verwalters	(SG Fulda, Beschl. v. 4.10.2021 – S 11 KR 205/17) .....	1559

**Arbeits- und Sozialrecht**

<b>Wirksame Massenentlassungsanzeige trotz Fehlens der Soll-Angaben</b>	(BAG, Urt. v. 19.5.2022 – 2 AZR 467/21) .....	1559
---	---	------

**Wettbewerbs- und Kartellrecht**

<b>Nachweiserfordernisse der wettbewerbswidrigen Wirkungen des missbräuchlichen Verhaltens eines beherrschenden Unternehmens („Servizio Elettrico Nazionale u.a.“)</b>	(EuGH, Urt. v. 12.5.2022 – C-377/20 – Servizio Elettrico Nazionale u.a.) .....	1563
--	--	------



## Aus gutem Grund

Die ausgewiesenen Experten *Bracher/Reidt/Schiller* aus der Praxis des öffentlichen Bau- und Planungsrechts haben die aktuelle Rechtsprechung und Gesetzgebung komplett eingearbeitet, vor allem die Änderungen durch das Baulandmobilisierungsgesetz.

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

Inhalt



**ZIP Report**

**Aktuelle Rechtsprechung**

BGH: Liquiditätsbilanz nicht alleiniges Mittel zur Darlegung von Zahlungsunfähigkeit..... R4  
 BGH: Schutz des Vertrauens des Anfechtungsgegners auf Umsetzung eines schlüssigen Sanierungskonzepts..... R4  
 BGH: EuGH-Vorlage zum COVID-Reiserücktritt..... R4  
 BGH: Grundsätzlich keine isolierte Anfechtung eines Beweisbeschlusses..... R5

**Gesetzgebung**

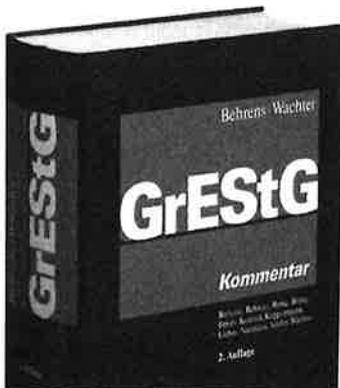
BReg zum besseren Schutz von Whistleblowern..... R5  
 BReg zur Stärkung der Aufsicht bei Rechtsdienstleistungen..... R5

**Personalia**

Neue Bundesrichter..... R6

*Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!*

Nutzen Sie Ihre Online-Vorteile und auch die Otto Schmidt Zeitschriften-App! Haben Sie Fragen zu Ihren Zugangsdaten? Haben Sie Ihren alten Zugang noch nicht verlängert? *Kundenservice Telefon: 0201/58738-897.*



**Lückenlose Argumentation.**

Diese zuverlässige und ausgewogene Kommentierung bietet Antworten auf die zahlreichen – teils lange umstrittenen, teils immer neuen – Fragen.

**Mit Share-Deal-Reform** und allen weiteren Änderungen des GrESTG.

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

Mit Beilage

wirtschaftsrechtliche  
blätter:wbl



# Juristische

# Bl <sup>WU</sup> D3-Z62

WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

Heft 7 Juli 2022  
144. Jahrgang

## Aufsätze

- LStA Hon.-Prof. Dr. *Johannes Stabentheiner*:  
**Das Zivilrecht in der Krise – Gedanken zu seiner  
Funktionsfähigkeit im Krisenfall** 409
- Dr. *Julia Nicolussi*:  
**Die international-privatrechtliche Einordnung  
des Syndikatsvertrags** 419

## Rechtsprechung

### Verfassungsgerichtshof

- Bestimmungen des HS-QSG betreffend die externe  
Qualitätssicherung durch das Board der AQ Austria  
nicht verfassungswidrig  
(VfGH 16.12.2021, G 390/2020 ua, V 226/2021) 431

### Ordentliche Gerichte – Zivilsachen

- Zumindest teilweise Brauchbarkeit des Geschäfts-  
lokals bei Möglichkeit des Anbietens eines Liefer-  
und Abholservices  
(OGH 25.01.2022, 8 Ob 131/21d) 441
- Mietzinsentfall für ein aufgrund eines Betretungs-  
verbots aus Anlass der COVID-19-Pandemie  
unbenutzbares Geschäftslokal  
(OGH 13.12.2021, 5 Ob 192/21b) 445
- Keine weiteren Sollzinsen während gesetzlicher  
Stundung nach 2. COVID-19-JuBG von  
Verbraucherkreditverträgen  
(OGH 22.12.2021, 3 Ob 189/21x) 448

- Ersatz der Verteidigungskosten nach den AHK bei  
Verleumdung (OGH 22.12.2021, 6 Ob 110/21a) 450

- Datenschutzkonformität einer Lehrerbewertungs-App  
(OGH 02.02.2022, 6 Ob 129/21w –  
Univ.-Ass. DDr. *Caterina M. Grasl*) 453

- Amtshaftung für „Bossinghandlungen“ der  
Schulleitung (OGH 14.12.2021, 1 Ob 191/21a) 463

- Sachschäden durch beförderte Personen am  
Fahrzeug nicht vom Schutzzweck der Gurtpflicht  
erfasst (OGH 27.01.2022, 2 Ob 130/21p) 466

- Rechtsbeistand für Abwesenden bei Bestellung  
eines einstweiligen Erwachsenenvertreters  
(OGH 27.01.2022, 5 Ob 224/21h) 467

### Strafsachen

- Vollstreckbarer Notariatsakt als Hindernis für einen  
Verfallsausspruch (OGH 01.12.2021, 15 Os 128/21v –  
a. Univ.-Prof. Dr. *Alexander Töpold*) 470

### Literatur

472

Impressum 476

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier – TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

# wirtschaftsrecht blätter:wbl

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z62/Beir.



## wirtschaftsrechtliche blätter:wbl

## Zeitschrift für österreichisches und europäisches Wirtschaftsrecht

Juli 2022 (36. Jahrgang)

RA Mag. Dr. Harald Lettner, LL.M.:  
Die neue Vertikal-GVO

365

Univ.-Ass. Mag. Dr. Thomas Mathy:  
Teilanfechtung der Betriebsratswahl?

373

DDr. Franz W. Urlsberger:

Europarecht: Das Neueste auf einen Blick

384

### Rechtsprechung

Nr. 109–127

#### • Europarecht

109. Markenrecht: Beschränkung der Wirkungen der Marke – Unmöglichkeit für den Inhaber einer Marke, einem Dritten die Benutzung eines älteren Rechts von örtlicher Bedeutung im geschäftlichen Verkehr zu verbieten (EuGH 2. 6. 2022, Rs C-112/21)

388

110. Verbraucherschutz: Zum Anwendungsbereich der Fluggastrechte-VO (Österreich) (EuGH 24. 2. 2022, Rs C-451/20)

391

111. Verbraucherschutz: Missbräuchliche Klauseln in Verbraucherverträgen – Äquivalenzgrundsatz – Effektivitätsgrundsatz (EuGH 17. 5. 2022, Rs C-600/19)

394

112. Luftfahrtrecht: Übereinkommen von Montreal – Haftung der Luftfahrtunternehmen für Tod oder Körperverletzungen der Fluggäste (Österreich) (EuGH 2. 6. 2022, Rs C-589/20)

399

113. Weiteres Urteil (Kurzinformation)

401

#### • Arbeitsrecht

114. Kündigungsfristen für Arbeiter – Saisonbranchen (OGH 24. 3. 2022, 9 ObA 116/21f – em.Univ.-Prof. Dr. Konrad Grillberger)

403

115. Eventualkündigung – Anfechtungsfrist (OGH 24. 3. 2022, 9 ObA 28/22s)

407

116. Antragsfrist auf Insolvenz-Entgelts (OGH 22. 4. 2022, 8 Obs 2/22k)

408

117. Unverzügliche Kündigung (OGH 30. 3. 2022, 8 ObA 22/22g)

408

118. Entlassungsgrund der Vertrauenswürdigkeit (OGH 24. 3. 2022, 9 ObA 8/22z)

409

#### • Unternehmensrecht

119. Unzulässigkeit der amtswegigen Löschung zwar überholter, jedoch vormals zulässiger und wirksamer konstitutiver Eintragungen (OGH 22. 12. 2021, 6 Ob 157/21p)

409

120. Scheidung; Aufteilung der ehelichen Ersparnisse; Stehengelassene Gewinne des Alleingesellschafters; Vollausschüttungsgebot (OGH 14. 12. 2021, 1 Ob 211/21t)

411

121. Rückabwicklung Unternehmenskaufvertrag; Unmöglichkeit (OGH 23. 6. 2021, 6 Ob 96/21t)

412

122. Wechsel; Verjährung der wechselmäßigen Ansprüche; Verfalltag versus Zahlungstag; Berücksichtigung von Feiertagen (OGH 3. 8. 2021, 8 Ob 74/21x)

412

#### • Wettbewerbsrecht

123. Zum Irreführungstatbestand; zum Unterlassungsanspruch beim Rechtsbruch; zur Kündigungsfrist bei Alleinvertriebsverträgen (OGH 22. 4. 2022, 4 Ob 4/22z)

413

124. Zum „Handeln im geschäftlichen Verkehr“ der öffentlichen Hand (OGH 22. 4. 2022, 4 Ob 47/22y)

416

#### • Öffentliches Wirtschaftsrecht

125. Teilauflassung einer Eisenbahnkreuzung (VwGH 17. 1. 2022, Ro 2021/03/0022)

418

126. Mangelhaftes Ermittlungsverfahren (VwGH 13. 1. 2022, Ra 2021/11/0007)

419

127. Anwaltspflicht bei Revisionen (VwGH 7. 4. 2022, Ra 2022/22/0020)

420

Impressum 420

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier – TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

# DER BETRIEB

1948 | 2022

**75.**  
JAHRGANG

**32**

Seite 1849 – 1912  
8. August 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 Mellinshoff  
Prof. Dr. Katharina Uffmann  
Dr. Thomas Wachter  
Prof. Dr. Barbara E. Weißenberger  
Prof. Dr. Francesca Werth

## Magazin

### Gastkommentar

Thanos Rammos/Tim Schwarz  
EU-Verordnungsentwurf für  
einen europäischen Gesundheits-  
datenraum

### Interview

Sina Fiedler  
Regierungsentwurf des  
Hinweisgeberschutzgesetzes

## Betriebswirtschaft

Arbeitskreis „Externe und Interne Überwachung der Unternehmung“ der  
Schmalenbach-Gesellschaft für Betriebswirtschaft e.V., Köln (AKEIÜ)  
Empfehlungen zur Verhinderung und Aufdeckung von Top Management  
Fraud aus der Sicht des Aufsichtsrats 1849

## Steuerrecht

Julia Rombach/Holger Kahle  
Auswirkungen der Option nach § 1a KStG auf die GrESt und ErbSt 1856

Carmen Bachmann/Christopher Seifert  
Risiken für die ertragsteuerliche Organschaft bei einem  
IFRS-Konzernabschluss 1864

BFH bestätigt Aufgabe der Sperrwirkungslehre bei Teilwertabschreibungen  
(O. Busch) 1866

Anwendung der Vorschriften über die Pflicht zur Mitteilung  
grenzüberschreitender Steuergestaltungen (BMF) 1869

Besteuerung der Umsätze eines Freizeitparks (BFH) 1873

## Wirtschaftsrecht

Tim Oliver Brandt/Mike Karl Schmidt  
Der grenzüberschreitende Formwechsel nach dem RegE zum UmRUG 1880

Vorsatzanfechtung der Vergütung eines Abschlussprüfers: Zum  
Gläubigerbenachteiligungsvorsatz bei Zahlungen auf Grundlage eines  
Sanierungskonzepts (BGH) 1891

## Arbeitsrecht

Wolfgang Kleinebrink  
Beteiligungsrechte des Betriebsrats bei der Personalplanung und Umsetzung 1897

Verhaltensbedingte Kündigung wegen beharrlicher Arbeitsverweigerung  
aufgrund Rechtsirrtums (A. Hofmann) 1905

Keine mittelbare Diskriminierung wegen des Alters durch eine Kappungs-  
grenze bei der Sozialplanabfindung (H.-C. Ackermann/L. Gallenkämper) 1906

Betriebsvereinbarung wird nur mit Beschluss des Betriebsrats wirksam (BAG) 1907

Im Abonnement enthalten:

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

**Owlit**  
Produktion: 1948-2022

**FACHMEDIEN  
ottoschmidt**

# NJW

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS  
D3-Z171+Beit.

# Neue Juristische Woche



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

### Aus dem Inhalt

<i>U. Preis/J. Schulze</i> Die Reform des Nachweisgesetzes	2297
<i>M. Kment</i> Die Änderung des Energiesicherungsgesetzes	2302
<i>H. Duve</i> Ansprüche aus Bauzeitänderungen – noch mehr Stolpersteine?	2308
<i>G. Pape</i> Die Entwicklung des Verbraucherinsolvenz- und Restschuldbefreiungsverfahrens	2311
<i>BGH</i> Kein Vorteilsausgleich bei Nacherfüllungsanspruch (Anm. P. Bruns)	2328
<i>BGH</i> Anspruch auf Unterlassung – Prozessvertretung durch Haftpflichtversicherer (Anm. D. Markworth)	2336
<i>OLG Karlsruhe</i> Sofortiges Anerkenntnis eines nicht leistungsfähigen Schuldners (Anm. B. Ulrici)	2342
<i>BGH</i> Reichweite tatrichterlicher Kognitionspflicht – Tatvorbereitung	2349
<i>BFH</i> Beendigung der Selbstnutzung eines Familienheims	2358

Mit Redaktionsbeilage zum  
73. Deutschen Juristentag  
in Bonn



## 32/2022

1. August 2022  
5. Jahrgang S. 2297–2360  
www.njw.de

### Aus NJW-aktuell

Interview	Forum	Unternehmen
Der Yacht- Anwalt	Spezialisierte Gerichte	Schutz gegen Energie-Blackout?



# INHALT

## Aufsätze

Ulrich Preis / Judith Schulze

### **Die Reform des Nachweisgesetzes**

2297

Der Beitrag gibt einen Überblick zur Umsetzung der EU-Richtlinie über transparente und vorhersehbare Arbeitsbedingungen in der Europäischen Union, in deren Mittelpunkt die Reform des Nachweisgesetzes steht, die mittelbar auf die Arbeitsvertragsgestaltung einwirkt.

Martin Kment

### **Die Änderung des Energiesicherungsgesetzes**

2302

Im Hinblick auf eingeschränkte oder eingestellte Gaslieferungen aus Russland wurde das Energiesicherungsgesetz um ein zweites Kapitel erweitert, das im Krisenfall Treuhandverwaltungen und Enteignungen ermöglicht. Der Beitrag erläutert die Neuregelungen.

## Zur Rechtsprechung

Helmuth Duve

### **Ansprüche aus Bauzeitänderungen – noch mehr Stolpersteine?** (BGH NJW 2022, 2332)

2308

## Bericht

Gerhard Pape

### **Die Entwicklung des Verbraucherinsolvenz- und des Restschuldbefreiungsverfahrens**

2311

## Kanzlei & Mandat

Norbert Schneider

### **Die Hebegebühr das unbekannte Wesen**

2318

## NJW-aktuell

<b>Editorial</b>	3	<b>Interview</b>	12	<b>Rubrikenmarkt</b>	23
<b>Fortschritt wagen statt eWpG 2.0</b>		<b>Blauer Ozean im Rechtsmarkt</b>		<b>web.report</b>	24
S. Omlor		C. Schließmann		<b>Stellenmarkt</b>	25
<b>Agenda</b>	6	<b>Forum</b>	15	<b>Beck'sche Zeitschriften</b>	36
<b>Meldungen/Kolumne</b>	7	<b>Spezialisten für Wirtschaftsprozesse</b>		<b>Buchhinweise</b>	38
<b>Gesetzgebung</b>	8	V. Pickenpack		<b>Veranstaltungshinweise</b>	40
<b>Rechtsprechung in Kürze</b>	8	<b>Bericht aus Brüssel</b>	17	<b>Heftvorschau/Impressum</b>	42
<b>Entscheidung der Woche</b>	9	<b>Rechtsstaatlichkeit unter der Lupe</b>			
		A. Gamisch			
		<b>Recht im Unternehmen</b>	19		
		<b>Kaum Schutz gegen Energie-Blackout</b>			
		S. Figuccio			

# INHALT

## Rechtsprechung

### Europäische Gerichte

EuGH 24.03.22 – C-245/20  
**Zuständigkeitsbeschränkung der Datenschutz-  
behörde durch „justizielle Tätigkeit“** 2321

### Verfassungsgerichte

BVerfG 13.04.22 – 1 BvR 1021/17  
**Willkürliche Auslegung eines Unterlassungstitels  
durch Ordnungsgeldbeschluss** 2324

### Zivilgerichte

BGH 13.05.22 – V ZR 231/20  
**Kein Vorteilsausgleich bei Nacherfüllungsanspruch  
(Anm. P. Bruns)** 2328

BGH 23.03.22 – VII ZR 191/21  
**Mehrvergütung nach Baugerätstillstand durch  
Änderungsanordnung** 2332

BGH 11.05.22 – XII ZB 129/21  
**Anhörung des Betroffenen ohne den geladenen  
Verfahrenspfleger** 2335

BGH 10.03.22 – I ZR 70/21  
**Anspruch auf Unterlassung – Prozessvertretung  
durch Haftpflichtversicherer (Anm. D. Markworth)** 2336

OLG Karlsruhe 01.04.22 – 9 W 12/22  
**Sofortiges Anerkenntnis eines nicht leistungs-  
fähigen Schuldners (Anm. B. Ulrici)** 2342

OLG Hamburg 11.11.21 – 6 W 28/21  
**Anspruch auf Herausgabe der eingefrorenen  
Samenzellen nach Tod des Spenders** 2344

### Strafgerichte

BGH 21.04.22 – 3 StR 360/21  
**Reichweite tatrichterlicher Kognitionspflicht  
Tatvorbereitung** 2349

### Verwaltungsgerichte

OVG Magdeburg 26.04.22 – 3 L 6/21  
**Gebühren für einen Feuerwehreinsatz** 2351

### Arbeitsgerichte

BAG 02.02.22 – 7 AZR 573/20  
**Befristung bei wissenschaftlichem Personal  
mit Qualifizierungsmaßgabe** 2354

LAG Baden-Württemberg 25.03.22 – 7 Sa 63/21  
**Veröffentlichung von Gerichtsschriftsätzen  
mit Gesundheitsdaten – Kündigung (Ls.)** 2358

### Finanzgerichte

BFH 01.12.21 – II R 18/20  
**Beendigung der Selbstnutzung eines Familien-  
heims** 2358

### Vorlagebeschluss

BGH 25.05.22 – XII ZB 404/20  
**Wartefrist für Scheidungsantrag nach Begründung  
des Aufenthalts (Ls.)** 2360



Mit Redaktionsbeilage zum 73. Deutschen Juristentag in Bonn

13-14 | 2022

67. Jahrgang  
5. Juli 2022  
S. 457-512  
PVSt 1062



# Die Aktiengesellschaft

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

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

die-aktiengesellschaft.de

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

Zwei, die zusammengehören:  
ZEITSCHRIFT



Profitieren Sie von Ihrer  
ONLINE-DATENBANK

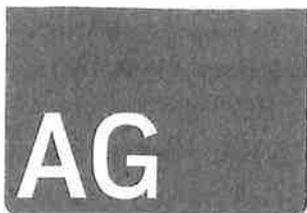
<b>Aufsätze &gt;</b>	<b>Thomas Müller-Bonanni / Alice Jenner</b> – Unternehmensmitbestimmung bei grenzüberschreitenden Umwandlungen, Spaltungen und Verschmelzungen – Der Referentenentwurf zum MgFSG ..... 457
	<b>Harald Selzner / Natalie Daghles</b> – Vorbefassung im Vorstand als Haftungsrisiko: Organschaftliche Treuepflicht – Business Judgment Rule – Interessenkonflikt – Organhaftung ..... 466
	<b>Sören Wollin</b> – Zur Reform des Vergleichs im Spruchverfahren ..... 474
	<b>Leon Marcel Kahl</b> – Die Fälligkeit des Anspruchs auf Auszahlung der Dividende gem. § 58 Abs. 4 Satz 2 AktG ..... 481
<b>Kommentar &gt;</b>	<b>Christoph Kumpan / Robin Misterek</b> – Haftung wegen Verletzung der Ad-hoc-Publizitätspflicht beim Einbau unzulässiger Abschalt-einrichtungen in Dieselfahrzeugen (Kommentar zu OLG Braunschweig, Beschl. v. 18.11.2021 – 3 Kap 1/16, AG 2022, 164) ..... 484
<b>Steuer-Journal &gt;</b>	<b>Burkhard Binnewies / Michael Görlich</b> – Die Auswirkungen der verlängerten strafrechtlichen Verjährungsfristen auf Steuerrecht und Selbstanzeige ..... 490
<b>Rechtsprechung &gt;</b>	<b>Kapitalmarktinformationshaftung:</b> Kapitalanlagebetrug; erheblicher Prospektfehler; Kausalität (BGH, Urt. v. 3.2.2022 – III ZR 84/21) ..... 497
	<b>Vorstandsrecht:</b> Sozialrechtliche Stellung eines Vorstandsmitglieds (BSG, Urt. v. 3.11.2021 – B 11 AL 4/20 R) ..... 500
<b>Rechts-Report</b>	<b>Sandra Reich</b> – Sustainable Finance: SEC fordert mehr ESG-Transparenz bei bestimmten Fonds und in der Beratung ..... R184

ottoschmidt

Börsenpflichtblatt  
der Frankfurter  
Wertpapierbörse



86209402213



# Die Aktiengesellschaft

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



## Herausgeber:

Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann, LL.M., Universität Tübingen, E-Mail: [assmann@jura.uni-tuebingen.de](mailto:assmann@jura.uni-tuebingen.de)

Prof. Dr. Mathias Habersack, Universität München, E-Mail: [mathias.habersack@jura.uni-muenchen.de](mailto:mathias.habersack@jura.uni-muenchen.de)

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

## Ständige Mitarbeiter AG-Report:

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

## Steuer-Journal:

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

## Inhalt

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

### Aufsätze

#### **RA Dr. Thomas Müller-Bonanni, LL.M. (NYU) / RAin Dr. Alice Jenner, LL.M. (LSE) – Unternehmensmitbestimmung bei grenzüberschreitenden Umwandlungen, Spaltungen und Verschmelzungen** – Der Referentenentwurf zum MgFSG

Der Entwurf eines Gesetzes zur Umsetzung der mitbestimmungsrechtlichen Regelungen der GesR-RL sieht neben Änderungen des Gesetzes über die Mitbestimmung der Arbeitnehmer bei einer grenzüberschreitenden Verschmelzung (MgVG) die Schaffung eines Gesetzes über die Mitbestimmung der Arbeitnehmer bei grenzüberschreitendem Formwechsel und grenzüberschreitender Spaltung (MgFSG) vor. Der Beitrag unterzieht den Entwurf einer ersten Bewertung. .... 457

#### **RA Dr. Harald Selzner / RAin Dr. Natalie Daghles – Vorbefassung im Vorstand als Haftungsrisiko** – Organschaftliche Treuepflicht – Business Judgment Rule – Interessenkonflikt – Organhaftung

Obwohl das Fehlen eines Interessenkonflikts nach h.M. eine negative Voraussetzung der Business Judgment Rule (§ 93 Abs. 1 Satz 2 AktG) ist, haben sich verlässliche Kriterien zur Vermessung des Konfliktbegriffs nur in Ansätzen herauskristallisiert. Vor diesem Hintergrund widmet sich der Beitrag dieser Rechtsfigur und geht dabei der Frage nach, ob die Vorbefassung mit dem Entscheidungsgegenstand einen Interessenkonflikt begründen kann. .... 466

#### **Dr. Sören Wollin – Zur Reform des Vergleichs im Spruchverfahren**

Der Referentenentwurf eines Gesetzes zur Umsetzung der Umwandlungsrichtlinie enthält eine Reihe von Vorschlägen zur Reform des Spruchverfahrens, darunter auch Vorschriften betreffend den Abschluss eines Vergleichs. Der Beitrag analysiert die geltende Rechts- und Interessenlage und diskutiert einige der vorgeschlagenen Lösungsmodelle, von denen zwei ihren Weg in den Gesetzentwurf gefunden haben. .... 474

## Inhalt

### Leon Marcel Kahl – Die Fälligkeit des Anspruchs auf Auszahlung der Dividende gem. § 58 Abs. 4 Satz 2 AktG

Gemäß § 58 Abs. 4 Satz 2 AktG ist der Anspruch der Aktionäre auf den Bilanzgewinn am dritten auf den Hauptversammlungsbeschluss folgenden Geschäftstag fällig. Vor diesem Hintergrund geht der Beitrag der Frage nach, was „Geschäftstag“ i.S.d. § 58 Abs. 4 Satz 2 AktG bedeutet, auf die Geschäftstage welcher Bank es ankommt und wann die fällige Leistung bewirkt ist. .... 481

## Kommentar

**Prof. Dr. Christoph Kumpan, LL.M. (Univ. of Chicago) / Robin Misterek, LL.M.occ. – Haftung wegen Verletzung der Ad-hoc-Publizitätspflicht beim Einbau unzulässiger Abschaltvorrichtungen in Dieselfahrzeugen** – Kommentar zu OLG Braunschweig, Beschl. v. 18.11.2021 – 3 Kap 1/16, AG 2022, 164

Das OLG Braunschweig hat sich in einem Hinweisbeschluss vom November 2021 auf den Standpunkt gestellt, dass die VW AG im Diesel-Abgas-skandal die Pflicht zur Veröffentlichung einer Ad-hoc-Mitteilung verletzt hat. Im weiteren Verfahren wird es darauf ankommen, ob VW die gesetzliche Verschuldensvermutung widerlegen kann, wobei nach Ansicht des OLG das Wissen von Bereichsleitern unerheblich ist. Der Beitrag würdigt den Hinweisbeschluss kritisch. .... 484

## Steuer-Journal

**RA FAStr Prof. Dr. Burkhard Binnewies / RA FAStr Michael Görlich – Die Auswirkungen der verlängerten strafrechtlichen Verjährungsfristen auf Steuerrecht und Selbstanzeige** ..... 490

## Rechtsprechung

**Kapitalerhaltungsrecht:** Insolvenzanfechtung von gutgläubig empfangenen fehlerhaften Gewinnausschüttungen; Konditionssperren (BGH, Ur. v. 2.12.2021 – IX ZR 110/20) ..... 492

**Kapitalmarktinformationshaftung:** Kapitalanlagebetrug; erheblicher Prospektfehler; Kausalität (BGH, Ur. v. 3.2.2022 – III ZR 84/21) ..... 497

**Vorstandsrecht:** Sozialrechtliche Stellung eines Vorstandsmitglieds (BSG, Ur. v. 3.11.2021 – B 11 AL 4/20 R) ..... 500

**Konzernrecht:** Unternehmensbewertung anhand des Börsenkurses (OLG München, Beschl. v. 14.12.2021 – 31 Wx 190/20) ..... 503

## AG Report

### Rechts-Report | In eigener Sache

fixthedata.de: Anwalt-Suchservice startet neue Plattform für Terminvertretungen ..... R184

### Rechts-Report | Aus der Rechtsprechung

Anfechtung der Wahl zum Aufsichtsrat nach dem MitbestG (TÜV Süd AG) (Rafael Harnos) ..... R184



## Großartig bis ins Detail.

Die 6. Auflage berücksichtigt alle Änderungen im Europäischen und nationalen, äußerst dynamischen Bankrecht und Kapitalmarktrecht. Unentbehrlich für Banken, Unternehmen, Börsen, Emittenten, Anleger und deren Berater.

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

## Inhalt

**Rechts-Report | Environmental Social Governance (ESG)**

Sustainable Finance: SEC fordert mehr ESG-Transparenz bei bestimmten Fonds und in der Beratung ( <i>Sandra Reich</i> )	R184
Klimastresstest 2022 für Einrichtungen der betrieblichen Altersversorgung ( <i>Sandra Reich</i> )	R186

**Kapitalmarkt-Report | Börse**

Kryptohandel-Partnerschaft von Börse Stuttgart und Online-Broker Flatexdegiro ( <i>Marianne Gajo</i> )	R187
EEX steigt in den freiwilligen Kohlenstoffmarkt ein ( <i>Marianne Gajo</i> )	R187
Neues Regelwerk für ESG-Segment an der Wiener Börse ( <i>Marianne Gajo</i> )	R187
Börse Luxemburg und UN Women fördern Gender Finance ( <i>Marianne Gajo</i> )	R187
Börsen Luxemburg und Indien verstärken Zusammenarbeit ( <i>Marianne Gajo</i> )	R188
Euronext führt niederländischen ESG-Index ein ( <i>Marianne Gajo</i> )	R188
Börse Warschau erwirbt Armenische Wertpapierbörse ( <i>Marianne Gajo</i> )	R188
Börse London plant NDF-Handelsplatz in Singapur ( <i>Marianne Gajo</i> )	R188
Nasdaq erwirbt kanadischen ESG-Dienstleister Metrio ( <i>Marianne Gajo</i> )	R189
ICE lanciert Futures auf Emissionsgutschriften für naturbasierte Lösungen ( <i>Marianne Gajo</i> )	R189
American Financial Exchange will Ameribor bekannter machen ( <i>Marianne Gajo</i> )	R189
Börse Johannesburg führt Analyse-Plattform ein ( <i>Marianne Gajo</i> )	R189
Börse Papua-Neuguinea tritt UN-Nachhaltigkeitsinitiative bei ( <i>Marianne Gajo</i> )	R190
Tradition nutzt Joule-Technologie im Handel mit raffiniertem Öl ( <i>Marianne Gajo</i> )	R190
Börse Thailand führt Nachhaltigkeits-Leitfaden ein ( <i>Marianne Gajo</i> )	R190

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

Gründe für Digitalisierung wandeln sich ( <i>Marion Müller</i> )	R190
Reichweite der Aufträge für die Industrie auf hohem Niveau ( <i>Marion Müller</i> )	R191
Elektro- und Digitalindustrie wächst im ersten Quartal 2022 ( <i>Marion Müller</i> )	R191
E-Commerce-Wachstum normalisiert sich ( <i>Marion Müller</i> )	R192
Geschäftsklima der deutschen Druck- und Medienbranche hellt sich auf ( <i>Marion Müller</i> )	R193
Trend zum kontaktlosen Bezahlen hält an ( <i>Marion Müller</i> )	R193
Mediennutzung in der Pandemie ( <i>Marion Müller</i> )	R194

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

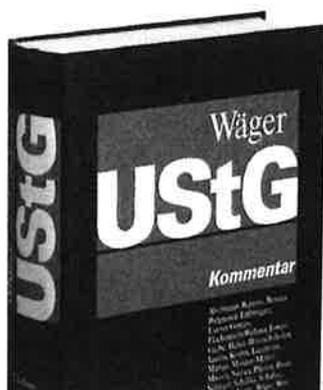
CTS Eventim AG & Co. KGaA – Konzernabschluss zum 31.12.2021 ( <i>Christoph Schlienkamp</i> )	R194
Drägerwerk AG & Co. KGaA – Konzernabschluss zum 31.12.2021 ( <i>Christoph Schlienkamp</i> )	R196
Masterflex SE – Konzernabschluss zum 31.12.2021 ( <i>Christoph Schlienkamp</i> )	R197
Wacker Neuson SE – Konzernabschluss zum 31.12.2021 ( <i>Christoph Schlienkamp</i> )	R199

**Bibliothek**

Neuerscheinungen ( <i>Katharina Melkko</i> )	R200
Zeitschriftenspiegel ( <i>Rafael Harnos</i> )	R200

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

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



## Ihr Navigationssystem durch das UStG.

Die Erstauflage des UStG-Kommentars wurde als „ein großer Gewinn für die umsatzsteuerrechtliche Community“ geadelt (Heuermann, DB 9/2021, M20). Die Neuauflage vertieft die Kommentierungen inhaltlich und schärft die meinungsstarken Denkansätze mit konstruktiven, beratungsorientierten Lösungsvorschlägen.

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

AUGUST 2022

70. Jahrgang

Aus dem Inhalt

DIE BERUFUNG  
DES BÜRGEN

SANIERUNGSTREUHAND

SPAR- UND  
ANLAGEFORMEN

PSD2

HERAUSGEGEBEN VON DER  
ÖSTERREICHISCHEN BANKWISSENSCHAFTLICHEN GESELLSCHAFT



70. JAHRGANG

INHALTSVERZEICHNIS

<b>Newsline</b>	
<i>Franz Rudorfer</i>	551
<b>Neues in Kürze</b>	
<i>Dominik Damm</i>	570
<b>Börseblick – Eine Angst zu viel?</b>	
<i>Alois Wögerbauer</i>	572

ABHANDLUNGEN

<b>Die Berufung des Bürgen auf die relative Nichtigkeit der Hauptforderung</b>	
<i>Sabine Ranftl</i>	573
<b>Die außergerichtliche Sanierungstreuhand</b>	
<i>Markus Fellner / Florian Henöckl</i>	584

BERICHTE UND ANALYSEN

<b>Trends am Bankensektor – Stürmische Zeiten für Spar- und Anlageformen</b>	
<i>Ursula Swoboda</i>	591
<b>Die 10 häufigsten Stolpersteine bei der Implementierung einer PSD2-Schnittstelle in Österreich</b>	
<i>Alexander Natter / Anna Muri</i>	593
<b>Was ist eigentlich ... ein Schwarzer Schwan?</b>	
<i>Ewald Judt / Claudia Klausegger</i>	597

RECHTSPRECHUNG DES OGH

2838. Zur Legitimations- und Liberationswirkung bei Sparbüchern. OGH 23. 2. 2022, 3 Ob 208/21s (mit Anm von <i>Th. Wolkerstorfer</i> )	599
2839. Krypto-Mining: Keine Haftung wegen Verstoßes gegen GSpG. OGH 22. 12. 2021, 5 Ob 95/21p	601
2840. Keine (Gesamt-)Nichtigkeit eines FX-Kreditvertrags. OGH 6. 4. 2022, 6 Ob 24/22f	603
2841. Zur Haftung des Prospektkontrollors bei Immobilienveranlagungen. OGH 25. 1. 2022, 1 Ob 188/21k	604
2842. Zur Verjährungsfrist Schadensbegriff bei ungewolltem Depot-Verkauf. OGH 4. 11. 2021, 5 Ob 168/21y	606
2843. Anfechtung von Zahlungen wegen Kenntnis der Zahlungsunfähigkeit. OGH 25. 3. 2022, 17 Ob 4/22w	608
2844. „Zinsstopp“ bei Teileinklagung nach § 1335 ABGB. OGH 26. 1. 2022, 3 Ob 1/22a	610
2845. Kündigungsverbot des § 27 VZKG gilt nur für Zahlungskonto mit grundlegenden Funktionen. OGH 2. 2. 2022, 6 Ob 208/21p	611

ERKENNTNISSE DES VwGH

273. Aufschiebende Wirkung einer Amtsrevision der FMA in einem Verfahren nach dem BaSAG. VwGH 6. 12. 2021, Ra 2021/02/0231	612
274. Aufschiebende Wirkung einer Amtsrevision der FMA betreffend Verweigerung der Akteneinsicht in einem Verfahren gem § 70 Abs 2 BWG. VwGH 21. 12. 2021, Ra 2021/02/0251	613

275. Keine Aufhebung und Zurückverweisung gem § 28 Abs 3 Satz 2 VwGVG bei Rechtsfragen iZm der Gewährung der Akteneinsicht.  
VwGH 17. 1. 2022, Ra 2021/02/0236 \_\_\_\_\_ **613**
276. Bankleistungen sind Dienstleistungen iSv Art 57 AEUV.  
VwGH 8. 3. 2022, Ro 2019/15/0184 \_\_\_\_\_ **614**

## ENTSCHEIDUNGEN DES EUGH

120. Die in Ermangelung einer dispositiven Gesetzesvorschrift erlassene unverbindliche Stellungnahme des Obersten Gerichtshofes, wie die untergeordneten Gerichte vorgehen sollten, wenn sie einen Vertrag für gültig erklären, der wegen des Wegfalls einer seinen Hauptgegenstand betreffenden missbräuchlichen Klausel ansonsten nicht fortbestehen könnte, ist nicht ausreichend, um sicherzustellen, dass die vor der missbräuchlichen Klausel geschützte Person (die Konsumentin) umfassend und ausreichend geschützt wird.  
EuGH (6. Kammer) 31. 3. 2022, C-472/20, *Lombard Pénzügyi és Lízing Zrt/PN* \_\_\_\_\_ **614**

## BUCHBESPRECHUNG

- Praxishandbuch Sustainable Finance – Die Berücksichtigung von Nachhaltigkeit in Anlageberatung und Risikomanagement  
Von *Helga Kromp-Kolb, Georg Lehecka, Karin Lenhard, Simone Nemeskal* und *Gerald Redinger*  
*Otto Lucius* \_\_\_\_\_ **620**

## IMPRESSUM

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

**Eigentümer und Herausgeber:** Österreichische Bankwissenschaftliche Gesellschaft, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien, Tel.: +431 / 533 50 50, Fax: +431 / 533 50 50 33, e-mail: [office@bwg.at](mailto:office@bwg.at) – Schriftleitung: Dr. *Markus Bunk* – Herausgeber: Univ.-Prof. Dr. *Peter Bydlinki*; Univ.-Prof. Dr. *Markus Dellinger*; Univ.-Prof. Dr. *Susanne Kalss*; RA Dr. *Markus Kellner*; Prof. (FH) Mag. *Otto Lucius*; ao. Univ.-Prof. Dr. *Roland Mestel*; RA Priv.-Doz. MMag. Dr. *Martin Oppitz*; Univ.-Prof. Dr. *Stephan Paul*; Univ.-Prof. Dr. *Stefan Pichler*; RA Univ.-Prof. Dr. *Christian Rabl*; Univ.-Prof. Dr. *Alexander Schopper*; Univ.-Prof. Dr. *Martin Spitzer*; Univ.-Prof. Dr. *Peter Steiner*; Univ.-Prof. Dr. *Mathis Fister* – Herausgeberbeirat: Univ.-Prof. Dr. *Matthias Bank*, CFA; Hofrätin des OGH Hon.-Prof. Dr. *Wilma Dehn*; Prof. Dr. *Andreas Dombret*; Präsidentin des OGH i.R. Hon.-Prof. Dr. *Irmgard Griss*; Dir. Univ.-Prof. Dr. *Andreas Grünbichler*; Univ.-Prof. Dr. *Michael Hanke*; Prof. (FH) Dr. *Armin Kammel*, LL.M. (London), MBA (CLU); Hon.-Prof. Dr. *Bernhard Koch*; o. Univ.-Prof. i.R. DDr. h.c. *Helmut Koziol*; Univ.-Prof. Dr. *Brigitta Lurger*.

**Verleger:** (Offenlegung gem. § 25 Abs 1 bis 3 Mediengesetz) LINDE VERLAG Ges.m.b.H., Scheydgasse 24, A 1210 Wien, Tel.: +43 1 24 630 Serie. Gesellschafter: Frau *Anna Jentsch* (35%) und Herr *Benjamin Jentsch* (65%). Geschäftsführer: Mag. *Klaus Korherr* / BankVerlagWien, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien. Unternehmensgegenstand: Verlag wissenschaftlicher Bücher und Zeitschriften, insb. der Zeitschrift BankArchiv, der Bankwissenschaftlichen Schriftenreihe und der Diskussionsreihe Bank & Börse. Der Bank Verlag Wien ist eine Abteilung der Österreichischen Bankwissenschaftlichen Gesellschaft, gemeinnütziger Verein. Geschäftsführer: Dr. *Markus Bunk*, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien, Tel.: +43 1 533 50 50 – **Herstellung:** Satz: Dipl.-HTL-Ing. *Franz König*, BEB, Niederreiterberggasse 13/2/1, A 1230 Wien, Tel.: 0664/735 88 450; Druck: Donau Forum Druck GmbH, Walter-Jurmann-Gasse 9, A 1230 Wien, Tel.: 01/804 52 25.

**Bestellinformation:** ISSN 1015-1516. Erscheinungsweise: monatlich. Bestellungen nehmen jede Buchhandlung oder der Linde Verlag entgegen. Jahresabonnement 2022: € 306 inkl. Mehrwertsteuer zzgl. Versandkosten. Unterbleibt die Abbestellung, so läuft das Abonnement automatisch zu den jeweils gültigen Konditionen auf ein Jahr weiter. Abbestellungen sind nur zum Ende eines Jahrganges möglich und müssen bis jeweils spätestens 30. November schriftlich erfolgen. Der Bezugspreis ist im Voraus zahlbar. Anzeigenaufträge werden vom Linde Verlag, Fr. *Hladik*, Tel.: +431 24 630-19, E-Mail: [gabriele.hladik@lindeverlag.at](mailto:gabriele.hladik@lindeverlag.at), entgegengenommen.

**Digital Object Identifier (DOI):** Seit Heft 1/2016 sind alle Beiträge im ÖBA zusätzlich mit einer DOI (z.B. <https://doi.org/10.47782/oeba20212101000101>) versehen. Ein Digital Object Identifier (DOI; deutsch Digitaler Objektbezeichner) ist ein eindeutiger und dauerhafter digitaler Identifikator, der vor allem für Online-Artikel wissenschaftlicher Fachzeitschriften verwendet wird. Mit einem DOI erleichtert man die Zitierbarkeit und Auffindbarkeit der digitalen Version eines Werkes. Ein DOI wird für jedes Dokument nur einmal festgelegt und bleibt (ähnlich wie eine ISBN) dauerhaft mit ihm verbunden. Das stellt sicher, dass ein Link über viele Jahre hinweg gültig bleibt, selbst wenn das digitale Dokument in späteren Jahren von einer anderen Plattform angeboten wird. Bitte berücksichtigen Sie bei der Recherche über DOI, dass es zwischen der Veröffentlichung des neuesten Hefts und der digitalen Zugriffsmöglichkeit einen technisch bedingten Zeitverzug von mehreren Tagen geben kann.

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

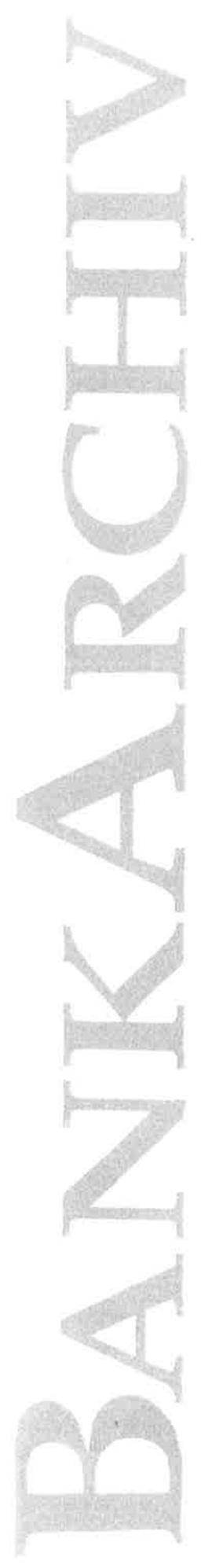
Für den Fall der Annahme und Veröffentlichung des eingereichten Manuskriptes geht das zeitlich und räumlich unbeschränkte, ausschließliche Werknutzungsrecht für alle Sprachen vom Autor/von den Autoren an den Verlag über. Dies gilt insbesondere für das Recht auf Vervielfältigung in allen technischen Verfahren,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

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

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

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

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



04.22

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z14

# ZIR

## Zeitschrift Interne Revision

Fachzeitschrift für Wissenschaft und Praxis

57. Jahrgang  
August 2022  
Seiten 153 – 200

www.ZIRdigital.de

Herausgeber:

**DIIR**

Deutsches Institut für  
Interne Revision e.V.

### Standards · Regeln · Berufsstand

Die neue Revision spricht IT 156

*Dr. Ulrike Haas · Alexander Schreckenberger · Jan Stottrop*

Die Interne Revision im Rahmen von  
Digitalisierungsprojekten 166

*Lutz Ansorge · Steffen Sandrock*

### Management · Best Practice · Arbeitshilfen

Prüfung von ESG und Nachhaltigkeit 170

*Dr. Claudia Kapier · Max Andrej Scherer*

Humankapital, Vielfalt und Talentmanagement 177

*Michael Bünis*

### Wissenschaft · Forschung

Schafft die Interne Revision auch für Investoren  
einen Mehrwert? 186

*Benjamin Fligge*

**ZIR – Zeitschrift Interne Revision**  
Fachzeitschrift für Wissenschaft und Praxis,  
Organ des DIIR – Deutsches Institut für Interne Revision e.V.,  
Frankfurt am Main

**Jahrgang: 57 (2022)**  
Erscheinungsweise: Die Zeitschrift erscheint zweimonatlich  
[www.ZIRdigital.de](http://www.ZIRdigital.de)

**Herausgeber:**  
DIIR – Deutsches Institut für Interne Revision e.V.,  
Theodor-Heuss-Allee 108, 60486 Frankfurt am Main

**Verantwortlich:** Thomas Berger, Sprecher des Vorstandes des DIIR

**Schriftleitung:**  
Diplom-Wirtschaftsmathematiker Michael Bünis  
DIIR – Deutsches Institut für Interne Revision e.V.,  
Theodor-Heuss-Allee 108, 60486 Frankfurt am Main  
Telefon (0 69) 71 37 69-0, Telefax (0 69) 71 37 69-69  
E-Mail: [info@diir.de](mailto:info@diir.de), Internet: [www.diir.de](http://www.diir.de)

**Verlag:**  
Erich Schmidt Verlag GmbH & Co. KG  
Genthiner Straße 30 G, 10785 Berlin  
Telefon (0 30) 25 00 85-0, Telefax (0 30) 25 00 85-305  
E-Mail: [ESV@ESVmedien.de](mailto:ESV@ESVmedien.de), Internet: [www.ESV.info](http://www.ESV.info)

**Vertrieb:**  
Erich Schmidt Verlag GmbH & Co. KG  
Genthiner Straße 30 G, 10785 Berlin  
Postfach 30 42 40, 10724 Berlin  
Telefon (0 30) 25 00 85-228, Telefax (0 30) 25 00 85-275  
E-Mail: [Abo-Vertrieb@ESVmedien.de](mailto:Abo-Vertrieb@ESVmedien.de)

**Konto:**  
Deutsche Bank AG,  
IBAN: DE31 1007 0848 0512 2031 01, BIC(SWIFT): DEUTDE33110

**Bezugsbedingungen:**  
Jahresabonnement Print: € (D) 84,-  
Kombi-Jahresabonnement Print und eJournal: € (D) 100,68  
Jahresabonnement eJournal: € (D) 80,88  
Sonderpreise für Mitglieder des DIIR und ISACA Germany Chapter:  
Jahresabonnement Print: € (D) 56,40  
Kombi-Jahresabonnement Print und eJournal: € (D) 67,32  
Jahresabonnement eJournal: € (D) 54,60

Weitere Angaben und Preise unter [ESV.info/ZIR-Preise](http://ESV.info/ZIR-Preise)  
Alle Preise jeweils einschließlich Umsatzsteuer  
Printausgabe zzgl. Versandkosten.  
Die Bezugsgebühr wird jährlich im Voraus erhoben. Abbestellungen sind mit einer Frist von 2 Monaten zum 1.1. eines jeden Jahres möglich.

**Anzeigen:**  
Erich Schmidt Verlag GmbH & Co. KG  
Genthiner Str. 30 G, 10785 Berlin  
Telefon (0 30) 25 00 85-626, Fax (0 30) 25 00 85-630  
E-Mail: [Anzeigen@ESVmedien.de](mailto:Anzeigen@ESVmedien.de)

**Anzeigenleitung:** Farsad Chiregun  
Es gilt Anzeigenpreisliste Nr. 36 vom 1. Januar 2022, die unter  
<http://mediadaten.ZIRdigital.de> bereitsteht oder auf Wunsch zugesandt wird.

**Manuskripte:**  
Hinweise für die Abfassung von Beiträgen stehen Ihnen auch als PDF zur Verfügung unter: [www.ESV.info/zeitschriften.html](http://www.ESV.info/zeitschriften.html). Das Manuskript erbitten wir per E-Mail bevorzugt in Word, sonst zusätzlich im RTF-Format. Zur Veröffentlichung angebotene Beiträge müssen frei sein von Rechten Dritter. Sollten sie auch an anderer Stelle zur Veröffentlichung oder gewerblichen Nutzung angeboten worden sein, muss dies angegeben werden. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag das ausschließliche Verlagsrecht und das Recht zur Herstellung von Sonderdrucken für die Zeit bis zum Ablauf des Urheberrechts. Das Verlagsrecht umfasst auch die Rechte, den Beitrag in fremde Sprachen zu übersetzen, Übersetzungen zu vervielfältigen und zu verbreiten sowie die Befugnis, den Beitrag bzw. Übersetzungen davon in Datenbanken einzuspeichern und auf elektronischem Wege zu verbreiten (online und/oder offline), das Recht zur weiteren Vervielfältigung und Verbreitung zu gewerblichen Zwecken im Wege eines fotomechanischen oder eines anderen Verfahrens sowie das Recht zur Lizenzvergabe. Dem Autor verbleibt das Recht, nach Ablauf eines Jahres eine einfache Abdruckgenehmigung zu erteilen; sich ggf. hieraus ergebende Honorare stehen dem Autor zu. Bei Leserbriefen sowie bei angeforderten oder auch bei unaufgefordert eingereichten Manuskripten behält sich die Redaktion das Recht der Kürzung und Modifikation der Manuskripte ohne Rücksprache mit dem Autor vor.

**Rechtliche Hinweise:**  
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 Verlages. Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Bearbeitungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronische Systeme. – Die Veröffentlichungen in dieser Zeitschrift geben ausschließlich die Meinung der Verfasser, Referenten, Rezensenten usw. wieder. – Die Wiedergabe von Gebrauchsnamen, Handelsnamen, Warenbezeichnungen usw. in dieser Zeitschrift berechtigt auch ohne Kennzeichnung nicht zu der Annahme, dass solche Namen im Sinne der Markenzeichen- und Markenschutzgesetzgebung als frei zu betrachten wären und daher von jedermann benutzt werden dürften.

**Bildnachweise Inhaltsverzeichnis:**  
links: [ndabcreativity-stock.adobe.com](http://ndabcreativity-stock.adobe.com); Mitte: [fizkes-stock.adobe.com](http://fizkes-stock.adobe.com);  
rechts: [sfio-cracho-stock.adobe.com](http://sfio-cracho-stock.adobe.com)

**Nutzung von Rezensionstexten:**  
Es gelten die Regeln des Börsenvereins des Deutschen Buchhandels e.V. zur Verwendung von Buchrezensionen. <http://agb.ESV.info/>

**Zitierweise:** ZIR, Jahrgang, Heft, Seite

ISSN: 0044-3816

Satz: [AnnLanger.de](http://AnnLanger.de), Berlin

Druck: H. HEENEMANN, Berlin



## Standards · Regeln · Berufsstand

Die neue Revision spricht IT 156

*Dr. Ulrike Haas · Alexander Schreckenberger · Jan Stottrop*

Die Interne Revision im Rahmen von Digitalisierungsprojekten 166

*Lutz Ansoerge · Steffen Sandrock*

## Management · Best Practice · Arbeitshilfen

Prüfung von ESG und Nachhaltigkeit 170

*Dr. Claudia Kapier · Max Andrej Scherer*

Humankapital, Vielfalt und Talentmanagement 177

*Michael Bünis*

# Inhalt

## 04.22



### Wissenschaft · Forschung

Schafft die Interne Revision auch für Investoren einen Mehrwert? 186

*Benjamin Fligge*

### DIIRintern

Aus der Arbeit des DIIR 191

- + Jahresbericht des DIIR
- + Neuer DIIR-Arbeitskreis „Datenanalysen“
- + Informationen zu den IIA-Zertifizierungen
- + Ihr Einstieg in die berufliche Zertifizierung in der Internen Revision: Internal Audit Practitioner

### Literatur

Buchbesprechungen 192

*Thomas Gossens · Alexander Merx*

### DIIR – Seminare und Veranstaltungen

DIIR – Seminare und Veranstaltungen vom 1.8.2022 bis 31.12.2022 195

*Zusammengestellt von der ZIR-Redaktion*

# GStB Gestaltende Steuerberatung

Steuerplanung · Steueroptimierung · Gestaltungsmodelle



Ihr Plus im Netz: [gstb.iww.de](http://gstb.iww.de) | S. 265 – 292  
Online | Mobile | Social Media



**08 | 2022**

## Kurz informiert

Änderung des Gesellschafterbestands einer grundbesitzenden KG .....	265
Anwendbarkeit von § 8c KStG auf Verluste nach § 15a EStG .....	265
Belastung einer zu einem landwirtschaftlichen Betrieb gehörenden Teilfläche mit einem Erbbaurecht als Zwangsentnahme .....	266
Wann sind Sponsoring-Aufwendungen hinzuzurechnen? .....	266
Keine periodenübergreifende Saldierung von Stillhalterprämie und einem dazugehörenden Glattstellungsgeschäft .....	267

## Stuerticker

Neues aus Gesetzgebung, Finanzverwaltung und Rechtsprechung auf den Punkt gebracht .....	268
---	-----

## Lohnsteuer

Gutschein-Update der Finanzverwaltung zu begrüßen .....	271
---	-----

## Verfahrensrecht

Einspruchsrücknahme als verfahrensrechtliches Gestaltungsmittel: Was ist zu beachten? .....	274
--	-----

## Umwandlungssteuerrecht

Sperrfristbeendigung nach § 22 Abs. 2 S. 5 UmwStG nach qualifiziertem Anteilstausch? .....	279
---	-----

## Übertragungsakte auch unter Blickwinkel des MoPeG

Steuerneutrale Übertragung werthaltiger Einzel-Assets zwischen Schwesterpersonengesellschaften .....	285
---	-----

**Sonder-  
Beihefter**

**Update  
Betriebsaufspaltung**

**Mit Sonder-Beihefter**

Update „Betriebsaufspaltung“: Fluch und Segen in der Beratungspraxis

**WWM****WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN****Zeitschrift  
für Wirtschafts-  
und Bankrecht****30-31**30. Juli/6. August 2022  
76. Jahrgang  
Seiten 1461-1520**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS**D3-Z187****Redaktion:**Rechtsanwalt  
Dr. Christopher Kienle,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt  
Dr. Andreas Lange,  
Frankfurt a. M.Prof. Dr. Tobias Lettl,  
PotsdamRechtsanwalt  
Dr. Helmut Merkel,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt  
Arne Wittig,  
Frankfurt a. M.**Redaktionsbeirat:**Rechtsanwalt  
Thorsten Höche,  
BerlinProf. Dr. Jens-Hinrich Binder,  
TübingenVizepräsident des BGH  
Prof. Dr. Jürgen Ellenberger,  
KarlsruheRechtsanwältin  
Dr. Anna Heidelbach,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwältin  
Dr. Karen Kuder,  
Frankfurt a. M.Richterin am BGH  
Ilse Lohmann,  
KarlsruheProf. Dr. Peter O. Mülbert,  
Mainz**AUS DEM INHALT:**Seite 1461  
Univ.-Prof. Dr. Moritz Renner, wiss. Mitarbeiter Torsten Kindt,  
LL.M. (Stanford), und Sebastian Seidel, Mannheim  
Aktuelle Rechtsfragen russischer Unternehmens- und  
Staatsanleihen  
– Teil II –Seite 1469  
Rechtsanwalt Klaus Guggenberger und  
wiss. Mitarbeiter Leonid Guggenberger, Ravensburg  
„Negativzins“ und „Verwahrtgelt“ im Kundeneinlagengeschäft  
– Eine Erinnerung an den rechtsökonomischen Hintergrund  
der AGB-KontrolleSeite 1471  
BGH, 2.6.2022 – V ZR 132/21  
U. a. zu den Rechten des Vollstreckungsgläubigers bei  
Pfändung und Einziehung des Grundschuldrückgewähr-  
anspruchs, zur Maßgeblichkeit der Sicherungsvereinbarung  
für Voraussetzungen und Form der Rückgewähr sowie zum  
Anspruch des Sicherungsgebers auf SicherheitenteilfreigabeSeite 1474  
BFH, 8.12.2021 – I R 24/19  
Knock-out-Zertifikate keine Termingeschäfte im Sinne von  
§ 15 Abs. 4 Satz 3 EStG, sondern Kassageschäfte sowie zur  
Abziehbarkeit von Gebühren für eine verbindliche Auskunft  
nach § 10 Nr. 2 Halbsatz 2 KStGSeite 1490  
Kammergericht, 28.4.2022 – 2 U 39/18  
Ersatz pflichtwidriger Zahlungen: Exkulpation des Geschäfts-  
führers einer Konzern-GmbH durch Insolvenzugutachten für  
den GesamtkonzernSeite 1519  
Deutsche Rechtspolitik aktuell**WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN  
TEIL IV**



## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

Univ.-Prof. Dr. Moritz Renner, wiss. Mitarbeiter Torsten Kindt, LL.M. (Stanford), und Sebastian Seidel, Mannheim  
Aktuelle Rechtsfragen russischer Unternehmens- und Staatsanleihen  
– Teil II – 1461

Rechtsanwalt Klaus Guggenberger und wiss. Mitarbeiter Leonid Guggenberger, Ravensburg  
„Negativzins“ und „Verwarentgelt“ im Kundeneinlagengeschäft  
– Eine Erinnerung an den rechtsökonomischen Hintergrund der AGB-Kontrolle 1469

### Rechtsprechung

#### Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

- |                   |           |              |   |      |
|-------------------|-----------|--------------|---|------|
| Bundesgerichtshof | 2.6.2022  | V ZR 132/21* | Zu den Rechten des Vollstreckungsgläubigers bei einer Pfändung und Einziehung des Anspruchs auf Rückgewähr einer Grundschild; zur Maßgeblichkeit der Sicherungsvereinbarung für die Frage, wann, unter welchen Voraussetzungen und in welcher Form der Sicherungsnehmer dem Sicherungsgeber die Grundschild zurückgewähren muss; zu den Voraussetzungen einer Rückgewähr, wenn ein weiter Sicherungszweck vereinbart ist; zum Anspruch des Sicherungsgebers auf Teilfreigabe einer Sicherheit; kein Recht des Vollstreckungsgläubigers, auf der Grundlage der Pfändung des Rückgewähranspruchs die Sicherungsvereinbarung zu kündigen | 1471 |
| Bundesfinanzhof   | 8.12.2021 | I R 24/19*   | Knock-out-Zertifikate keine Termingeschäfte im Sinne von § 15 Abs. 4 Satz 3 EStG, sondern Kassageschäfte sowie zur Abziehbarkeit von Gebühren für eine verbindliche Auskunft nach § 10 Nr. 2 Halbsatz 2 KStG  | 1474 |

#### Gesellschaftsrecht

- |                |           |              |  |      |
|----------------|-----------|--------------|--|------|
| OLG Düsseldorf | 9.5.2022  | I-26 W 3/21* | Zur Notwendigkeit eines weiteren gerichtlichen Sachverständigengutachtens im Spruchverfahren, der Sachgerechtigkeit bei der Ermittlung des Ertragswertes eines konzernangehörigen Unternehmens eine aus der Konzernplanung abgeleitete Planung zu Grunde zu legen, der Einholung wissenschaftlicher Studien zur gerichtlichen Schätzung des anteiligen Unternehmenswerts sowie zur Zulässigkeit der Bestimmung des Anteilswerts anhand des Barwerts der auf Grund Beherrschungs- und Abführungsvertrag dem Minderheitsaktionär zustehenden Ausgleichszahlungen | 1480 |
| Kammergericht  | 28.4.2022 | 2 U 39/18*   | Ersatz pflichtwidriger Zahlungen: Exkulpation des Geschäftsführers einer Konzern-GmbH durch Insolvenzgutachten für den Gesamtkonzern   | 1490 |

#### Bürgerliches Recht und Handelsrecht

- |                   |           |             |   |      |
|-------------------|-----------|-------------|---|------|
| Bundesgerichtshof | 11.2.2021 | I ZR 241/19 | Vorlagebeschluss zur Auslegung von Art. 6 Abs. 1 Buchst. m der Richtlinie 2011/83/EU des Europäischen Parlaments und des Rates vom 25. Oktober 2011 über die Rechte der Verbraucher in Bezug auf Voraussetzungen und Inhalt einer Informationspflicht des Verkäufers über eine Herstellergarantie | 1500 |
|-------------------|-----------|-------------|---|------|

Bundesgerichtshof	19.3.2021	V ZR 158/19	Zur Denkmaleigenschaft des Kaufobjekts als Sachmangel im Sinne des § 434 Abs. 1 Satz 2 Nr. 2 BGB; zur Frage, ob dem Testamentsvollstrecker beim Verkauf eines Nachlassgrundstücks die Kenntnis der Erben über Mängel oder Wissen einer von ihm mit der Verwaltung des Grundstücks beauftragten Hausverwaltung zuzurechnen ist	1504
Bundesgerichtshof	7.4.2021	VIII ZR 191/19	Zu den Voraussetzungen eines im Rahmen des Verbrauchsgüterkaufs in Betracht kommenden Anspruchs des Verbrauchers auf einen Kostenvorschuss für noch nicht angefallene Kosten des Ausbaus einer mangelhaften Kaufsache und des Einbaus einer als Ersatz gelieferten Sache und zum Nichtbestehen eines Anspruchs des Käufers auf Vorschuss für die Ersatzlieferung einer mangelfreien Sache	1507
Bundesgerichtshof	23.2.2022	VIII ZR 305/20	Zur Unwirksamkeit einer in einem Kaufvertrag über eine mit einem Vorkaufsrecht des Mieters belastete Eigentumswohnung zwischen dem Verkäufer und dem Käufer getroffenen Abrede, wonach der Vorkaufsberechtigte (Mieter) einen höheren Preis zu bezahlen hat als der Käufer	1510
Bundesgerichtshof	30.3.2022	VIII ZR 109/20*	Zurverfügungstellung der Kaufsache am Erfüllungsort der Nacherfüllung als Voraussetzung eines tauglichen Nacherfüllungsverlangens des Käufers; zum Vorschussanspruch des Käufers als Verbraucher, wenn bei einem entfernter liegenden Nacherfüllungsort Transportkosten anfallen	1515

## Dokumentation

Deutsche Rechtspolitik aktuell	AGB-Kontrolle; Verbraucherschutzministerkonferenz; Modernisierung des Verkündungs- und Bekanntmachungswesens	1519
	Neue Internetseiten „Restrukturierungsbekanntmachungen“ und „Restrukturierungsforum“	1520

Die mit **◆** gekennzeichneten Entscheidungen des BGH sind zum Abdruck in der amtlichen Sammlung vorgesehen.

Nicht amtliche Leitsätze zu Entscheidungen des BGH sind kursiv gesetzt. Leitsätze zu Entscheidungen der Instanzgerichte sind überwiegend durch den Einsender oder die Redaktion verfasst.

Die mit einem \* gekennzeichneten Entscheidungen sind zur Veröffentlichung und Besprechung in den Entscheidungsanmerkungen zum Wirtschafts- und Bankrecht (WuB) vorgesehen.

Nur soweit der Redaktion bis zur Drucklegung die Rechtskraft einer instanzgerichtlichen Entscheidung mitgeteilt worden ist, wird dies im Anschluss an das Aktenzeichen vermerkt. Ein fehlender Rechtskrafthinweis muss daher nicht bedeuten, dass die Entscheidung nicht rechtskräftig geworden ist.

Redaktion: Rechtsanwalt Dr. Christopher Kienle, Frankfurt a. M.; Professor Dr. Tobias Lettl, LL.M. (EUR), Universität Potsdam; Rechtsanwalt Dr. Helmut Merkel, Frankfurt a. M.; Rechtsanwalt Arne Wittig, Frankfurt a. M.; Rechtsanwalt Dr. Andreas Lange, Frankfurt a. M. (presserechtlich verantwortlicher Redakteur)

Redaktionsbeirat: Rechtsanwalt Thorsten Höche, Chefsyndikus des Bundesverbandes deutscher Banken e. V., Berlin (Vorsitzender); Professor Dr. Jens-Hinrich Binder, LL.M. (London), Eberhard Karls Universität Tübingen; Vizepräsident des Bundesgerichtshofs Professor Dr. Jürgen Ellenberger, Karlsruhe; Rechtsanwältin Dr. Anna Heidelbach, Leiterin der Rechtsabteilung der DZ-Bank AG, Frankfurt a. M.; Rechtsanwältin Dr. Karen Kuder, Chefsyndikus der Deutschen Bank AG, Frankfurt a. M.; Ilse Lohmann, RichterIn am Bundesgerichtshof, Karlsruhe; Professor Dr. Peter O. Mühlert, Direktor des Instituts für Internationales Recht des Spar-, Giro- und Kreditwesens an der Johannes Gutenberg-Universität Mainz

Verlag: Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Keppler, Lehmann GmbH & Co. KG, Postfach 11 09 32, 60044 Frankfurt a. M., Düsseldorf Straße 16, 60329 Frankfurt a. M., Geschäftsführung: Mirjam Pütz (Vorsitzende), Axel Harms, Torsten Ulrich  
 Redaktionsleiter: Dr. Andreas Lange (0 69) 27 32-164, E-Mail: a.lange@wmrecht.de; Lektorat: Sandra Emmerich (0 69) 27 32-172, E-Mail: s.emmerich@wmrecht.de; Petra Schupp (0 69) 27 32-197, E-Mail: p.schupp@wmrecht.de; Redaktionsassistentin: Sylvia Mahler (0 69) 27 32-188, E-Mail: s.mahler@wmrecht.de  
 Anzeigen: Stephan Mänecke (069) 27 32-567, E-Mail: s.maenecke@wmrecht.de; Vertrieb/Nachbestellungen: (0 69) 27 32-142, Telefax (0 69) 23 26 85, E-Mail: vertrieb@wmgruppe.de

Satz: mediaTEXT Jena GmbH, Richard-Sorge-Straße 6a/b, 07747 Jena, E-Mail: info@mediatext.de

Druck: Offsetdruckerei E. Sauerland GmbH, Am Spitalacker 1, 63571 Gelnhausen, Telefon (0 60 51) 5 38 38-10

Bei Einzelbezug des Teils IV der WERTPAPIER-MITTEILUNGEN beträgt der Abonnementpreis monatlich € 128,40 (inkl. MwSt. und 3 Online-Nutzern) + € 7,95 Versandkostenzuschlag (inkl. MwSt.). Auslandsbezug ohne Mehrwertsteuer + € 9,10 Versandkostenzuschlag. Für Mitglieder der ARGE Bank- und Kapitalmarktrecht gibt es für die Dauer des Fachanwaltslehrgangs einen Rabatt von 50% auf den Abonnementpreis.

Im Preis inbegriffen sind die jährlichen zwei Einbanddecken.

Bei Nichtbelieferung infolge höherer Gewalt oder infolge von Arbeitskämpfen bestehen keine Ansprüche gegen den Verlag.

Abbestellungen nur zum Quartalsende bei dreiwöchiger Kündigungsfrist.

©2022 Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Frankfurt am Main – ISSN 0342-6971

Urheber- und Verlagsrechte: Das Werk einschließlich aller seiner Teile ist urheberrechtlich geschützt. Urheberschutz besteht auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und deren Leitsätze, soweit sie vom Einsender oder der Redaktion erarbeitet oder redigiert worden sind. Jede Verwertung außerhalb der Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ist ohne Zustimmung unzulässig und strafbar. Dies gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronischen Systemen.

Manuskripte: Die Übersendung eines Manuskripts beinhaltet die Erklärung, dass der Verfasser den Beitrag oder einen Beitrag mit gleichem Gegenstand nicht zeitnah anderweitig anbietet. Für unverlangt eingereichte Manuskripte übernehmen Verlag und Redaktion keine Haftung. Mit der Annahme zur Veröffentlichung erwirbt der Verlag vom Verfasser alle Rechte, insbesondere das ausschließliche Verlagsrecht für die Zeit bis zum Ablauf des Urheberrechts und die Befugnis zur Einspeicherung in eine Datenbank sowie das Recht zur weiteren Vervielfältigung zu gewerblichen Zwecken im Wege eines photomechanischen oder eines anderen Verfahrens.

Hinweise für Autoren unter [www.wertpapiermitteilungen.de](http://www.wertpapiermitteilungen.de)

## WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV

D3-Z132

# Die Öffentliche Verwaltung

Zeitschrift für öffentliches Recht  
und Verwaltungswissenschaft



75. Jahrgang August 2022  
Heft 15 Seiten 605–648

**Mario Martini/Jonas Botta**, Reform der Datenschutzaufsicht: Optionen und Grenzen einer Zentralisierung

**Henner Gött**, Extraterritoriale Bindung deutscher Grundrechte

**Julia Merdian**, Absonderungen nach dem IfSG – Freiheitsentziehung oder Freiheitsbeschränkung?

**Ralf Gerhards**, Öffentliche Wahrnehmung der Wirtschaftsprüfung?

**Buchbesprechungen**

**Rechtsprechung in Leitsätzen**

www.doev.de  
Kohlhammer

15

# Inhaltsverzeichnis

## Abhandlungen

<i>Mario Martini/Jonas Botta</i> , Speyer/Berlin, Reform der Datenschutzaufsicht: Optionen und Grenzen einer Zentralisierung .....	605
<i>Henner Gött</i> , Berlin, Extraterritoriale Bindung deutscher Grundrechte – Auf dem Weg zur grundrechtsdogmatischen Normalisierung .....	616
<i>Julia Merdian</i> , Bielefeld, Absonderungen nach dem IfSG – Freiheitsentziehung oder Freiheitsbeschränkung? .....	627
<i>Ralf Gerhards</i> , Mannheim, Öffentliche Wahrnehmung der Wirtschaftsprüfung? – Zum Streit über die Verstaatlichung der Wirtschaftsprüfung .....	635

---

## Buchbesprechungen

<i>Dirk Ehlers/Michael Fehling/Hermann Pünder</i> (Hrsg.), Besonderes Verwaltungsrecht – Band 2: Planungs-, Bau- und Straßenrecht, Umweltrecht, Gesundheitsrecht, Medien- und Informationsrecht   <i>Dirk Ehlers/Michael Fehling/Hermann Pünder</i> (Hrsg.), Besonderes Verwaltungsrecht – Band 3: Kommunalrecht, Haushalts- und Abgabenrecht, Ordnungsrecht, Sozialrecht, Bildungsrecht, Recht des öffentlichen Dienstes ( <i>Heinrich Amadeus Wolff</i> ) .....	640
<i>Stefan Huster/Thorsten Kingreen</i> , Handbuch Infektionsschutzrecht   <i>Jens Gerhardt</i> , Infektionsschutzgesetz – Kommentar ( <i>Matthias Wiemers</i> ) .....	641

---

## Leitsätze

### Gerichte der Europäischen Union

451. <i>EuGH</i> , Urteil vom 2.6.2022 – C-122/21 – Get Fresh Cosmetics – Einschränkung des Vertriebs kosmetischer Mittel wegen Verwechslungsgefahr mit Lebensmitteln; schäumende Badekugeln .....	642
--	-----

### Verfassungsgerichte

452. <i>BVerfG</i> , Beschluss vom 7.4.2022 – 1 BvL 3/18 u. a. – Erziehungsaufwand im Beitragsrecht der Sozialversicherung .....	642
453. <i>BVerfG</i> , Beschluss vom 27.4.2022 – 1 BvR 2649/21 – Zulässigkeit der einrichtungsbezogenen COVID-19-Impfpflicht .....	643
454. <i>BVerfG</i> , Urteil vom 15.6.2022 – 2 BvE 4/20 u. a. – Äußerungsbefugnisse des Bundeskanzlers; Chancengleichheit der Parteien .....	643
455. <i>BVerfG (Kammer)</i> , Beschluss vom 23.3.2022 – 1 BvR 1295/21 – Gastronomiebeschränkungen durch die „Bundesnotbremse“ .....	643
456. <i>BVerfG (Kammer)</i> , Beschluss vom 4.4.2022 – 1 BvR 1370/21 – Ablehnung von Beratungshilfe für sozialrechtliches Widerspruchsverfahren .....	643
457. <i>VerfGH NRW</i> , Beschluss vom 22.3.2022 – VerfGH 22/22 – Beschwerde gegen die Nichtanerkennung als Partei .....	644

### Verwaltungsgerichtsbarkeit

#### Abgabenrecht

458. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 26.1.2022 – 9 C 5.20 – Grundwasserentnahmeentgelt für Grubenwasserhaltung .....	644
459. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 10.5.2022 – 9 LA 121/21 – Straßenausbaubeitrag .....	644

#### Öffentliches Dienstrecht

460. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 3.5.2022 – 5 ME 12/22 – Zwingendes Anforderungsprofil in Stellenausschreibung .....	644
461. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 4.5.2022 – 5 ME 154/21 – Verfahrensmangel im Auswahlverfahren; Verwendung eines mitbestimmungspflichtigen Personalfragebogens .....	644

## Schul-, Hochschul- und sonstiges Kultusrecht; Prüfungsrecht

462. *OVG Rheinl.-Pf.*, Beschluss vom 3.3.2022 – 2 B 10062/22.OVG – Juniorprofessor mit Tenure-Track-Option; Berufungsverfahren ..... 644
463. *NdsOVG*, Urteil vom 24.3.2022 – 2 LB 210/20 – Angleichung der Dienstaufgaben von übernommenen Fachhochschulprofessoren ..... 644
464. *OVG NRW*, Beschluss vom 28.4.2022 – 19 B 1918/21 – Schulbesuchsaufforderung mit Zwangsgeheimhaltung ..... 645

## Gesundheits- und Lebensmittelrecht

465. *OVG Bremen*, NK-Urteil vom 19.4.2022 – OVG 1 D 104/20 – Infektionsschutzrechtliche Verkaufsflächenbeschränkung im Einzelhandel ..... 645

## Datenschutz-, Informations- und Medienrecht

466. *BVerwG*, Urteil vom 22.3.2022 – 10 C 2.21 – Zugang zu Umweltinformationen über Stuttgart 21; Ausnahme für interne Mitteilungen ..... 645

## Boden- und Landwirtschaftsrecht

467. *VGH BW*, Beschluss vom 22.4.2022 – 13 S 523/21 – Agrarförderung; Direktzahlungen; Cross-Compliance-Verpflichtung ..... 645

## Bau- und Planungsrecht

468. *BVerwG*, Urteil vom 25.1.2022 – 4 C 2.20 – Bauplanungsrechtliche Zulässigkeit eines Zwischenlagers für radioaktive Abfälle im Gewerbegebiet ..... 646
469. *NdsOVG*, Beschluss vom 3.5.2022 – 1 ME 31/22 – Inanspruchnahme als Zustandsstörer nach Aufgabe des Eigentums an einem Grundstück ..... 646
470. *NdsOVG*, NK-Urteil vom 12.5.2022 – 1 KN 14/20 – (Angebots)Bebauungsplan; Abwägungserheblichkeit von privatrechtlichen Baubeschränkungen und Grunddienstbarkeiten im Plangebiet ..... 646
471. *NdsOVG*, Beschluss vom 16.5.2022 – 1 LA 102/21 – Beweislast für Bestehen einer Baugenehmigung ..... 646

## Naturschutz- und Umweltrecht

472. *BVerwG*, Urteil vom 17.12.2021 – 7 C 7.20 – Erweiterung einer Abfallentsorgungsanlage und Vogelschutzrichtlinie ..... 646
473. *BVerwG*, Urteil vom 3.2.2022 – 7 C 2.21 – Kein Anspruch eines Bodenschutzvereins auf Anerkennung als Naturschutzvereinigung ..... 647
474. *VGH BW*, Beschluss vom 27.4.2022 – 10 S 1870/21 – Antrag auf einstweilige Betriebseinstellung eines Kernkraftwerks ..... 647

## Ausländer- und Staatsangehörigkeitsrecht

475. *BVerwG*, Urteil vom 16.2.2022 – 1 C 6.21 – Ausweisungsbezogenes Einreise- und Aufenthaltsverbot bei allein asylrechtlicher Rückkehrentscheidung ..... 647

## Sozialrecht

476. *BVerwG*, Urteil vom 12.1.2022 – 5 C 6.20 – Arbeitsassistenzeleistungen für Selbstständige; Altersgrenze ..... 647

## Sonstiges Verwaltungsrecht

477. *ThürOVG*, Urteil vom 10.12.2021 – 4 KO 700/17 – Zur Auslegung eines von der Kostenlast der Altlastensanierung im Kalibergbau nach Art. 1 § 4 Abs. 3 URG n. F. freistellenden Vertrages ..... 647

## Verwaltungsverfahrens-, -zustellungs- und -vollstreckungsrecht

478. *OVG NRW*, Beschluss vom 11.5.2022 – 1 A 2931/19 – Wiederaufgreifen des Verfahrens; Änderung der Rechtsprechung ..... 648

## Gerichtsverfahrensrecht

479. *BVerwG*, Beschluss vom 21.3.2022 – 9 AV 1.22 – Zur Bindungswirkung eines Verweisungsbeschlusses ..... 648
480. *NdsOVG*, Beschluss vom 3.5.2022 – 1 LB 4/22 – Betreibensaufforderung nach abschließender Begründung der Klage ..... 648

# RECHT **RdU** DER UMWELT

D3-Z1106/  
Beil.



Schriftleitung + Redaktion Stefan Storr und Christoph Krönke

33 – 56

## 3. Energierechtliche Gespräche

### Schwerpunkt

### Die Förderung der Erneuerbaren – off we go!

### Editorial

Stefan Storr und Christoph Krönke ➔ 33

### Beiträge

Anträge und Abwicklung der EAG-Förderungen Gerhard Röthlin ➔ 34

Potenziale der Energiegemeinschaften Florian Stangl ➔ 42

Die Leitlinien der Kommission für staatliche Klima-, Umweltschutz-  
und Energiebeihilfen 2022 Stefan Storr ➔ 48

# RECHT **RdU** DER UMWELT

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

*DS-Z106+Beic*

Sonderheft  
Energie-  
gespräche!

Schriftleitung + Redaktion **Ferdinand Kerschner**  
Redaktion **Wilhelm Bergthaler, Daniel Ennöckl, Erika Wagner**  
Ständige Mitarbeiter **W. Berger, D. Hinterwirth, W. Hochreiter,**  
**V. Madner, N. Raschauer, P. Sander, R. Weiß**



August 2022

04

133 – 176

## Schwerpunkt Klimaklage

**Klimaklagen – Strukturen gerichtlicher Kontrolle im Klimaschutzrecht**  
(Teil 1) *Daniel Ennöckl* ➔ 137

**Dt BVerfG: Beschwerde gegen unzureichende KlimaschutzG scheidert**  
*Daniel Ennöckl* ➔ 169

## Beiträge

**Aufhebung von Naturdenkmälern im UVP-Verfahren**  
*Erika Wagner und Daniela Ecker* ➔ 143

**EAG-InvestitionszuschüsseV-Strom – ein Rückblick auf den ersten Fördercall** *Dominik Kurzmann und Sandra Kasper* ➔ 151

## Aktuelles Umweltrecht

**EK: REPower in die Tat umsetzen** ➔ 156

**HochwasserrisikomanagementplanV 2021** ➔ 157

## Leitsatzkartei

**Schwerpunkt UVP-Prüfung und Gewerberecht** ➔ 158

## Umwelt & Technik

**Abfallende – jetzt ist ein Ende in Sicht!** *Martin Eisenberger* ➔ U&T 58

**Nach „Sappi“, vor „Porri“: Zwischenstand bei der Abfallende-Diskussion** *Reka Krasznai und Emil Nigmatullin* ➔ U&T 60

## Rechtsprechung

**VfGH: Verzug bei Erlassung des Bebauungsplans führt zur Rechtswidrigkeit der Bebauungspflicht**  
*Mario Walcher und Marco Wallner* ➔ 165

**OGH für Parallelverschiebungstheorie zur Berechnung der Entschädigung bei zwangsweisen Leitungsrechten**  
*Ferdinand Kerschner* ➔ 172

→ Editorial .....	133
-------------------	-----

**Volle Kraft voraus für Erneuerbaren-Ausbau**

*Von Wilhelm Berghaler, Erika Wagner, Ferdinand Kerschner, Daniel Ennöckl*

Schnell und aktuell .....	136
---------------------------	-----

## Schwerpunkt Klimaklage

→ Klimaklagen – Strukturen gerichtlicher Kontrolle im Klimaschutzrecht (Teil 1) ..	137
--	-----

Das Thema Klimakrise und der Kampf gegen die Erderwärmung sind in den letzten Jahren in den Fokus der politischen Aufmerksamkeit gerückt. Insb die Fridays-For-Future-Bewegung und der von ihr ausgerufene Global Climate Strike For Future verhalfen der Klimaproblematik zu einem zentralen Platz in der öffentlichen Debatte. Parallel zu den politischen Protesten verstärkte die Zivilgesellschaft den juristischen Kampf gegen den Klimawandel. Immer häufiger und mittlerweile nahezu weltweit rufen Bürger und NGOs die Gerichte an, um strengere Klimaschutzmaßnahmen zu erzwingen. Dabei werden unterschiedliche Strategien mit derartigen Gerichtsverfahren verfolgt. Der Beitrag gibt einen Überblick über die wichtigsten bislang eingebrachten Klimaklagen und untersucht, worin sich diese strukturell unterscheiden, und geht der Frage nach, warum bislang nur in einigen wenigen Fällen juristische Erfolge erzielt werden konnten.

*Von Daniel Ennöckl*

→ Verfassungsbeschwerde gegen (fehlende oder unzureichende) Klimaschutzgesetze der Länder scheitert vor dem dt BVerfG .....	169
--	-----

**BVerfG Beschluss 18. 1. 2022, BvR 1565/21 ua**

*Mit Anmerkung von Daniel Ennöckl*

## Beiträge

→ Die Aufhebung von Naturdenkmälern im Rahmen des UVP-Verfahrens .....	143
--	-----

**Die Reichweite der UVP-Konzentrationswirkung iZm der Aufhebung von Naturdenkmälern**

Dieser Beitrag untersucht die Reichweite der Konzentrationswirkung nach § 3 Abs 3 UVP-G. In concreto stellt sich die Frage, inwiefern die Aufhebung von Naturdenkmälern, die nach den NaturschutzG vieler Bundesländer im Wesentlichen bei Vorliegen eines überwiegenden öffentlichen Interesses an der Aufhebung möglich ist, unter Heranziehung des Konzentrationstatbestands durch die LReg als UVP-Beh erfolgen kann. Die Fragestellung hat sich aus Anlass eines derzeit behängenden Rechtsstreits in der Steiermark gestellt – sie ist aber von allgemeiner Bedeutung für UVP- und Naturschutzverfahren in anderen österr Bundesländern.

*Von Erika Wagner und Daniela Ecker*

→ Die EAG-Investitionszuschüsseverordnung-Strom .....	151
---	-----

**Ein Rückblick auf den ersten Fördercall aus der Sicht der Praxis**

Am 7. 4. 2022, gerade noch rechtzeitig vor dem ersten Fördercall für Photovoltaikanlagen, ist die neue EAG-Investitionszuschüsseverordnung-Strom (die Verordnung) in Kraft getreten. Gem ihrem § 1 regelt sie die Durchführung und Abwicklung von Investitionszuschüssen für die Neuerrichtung und Erweiterung von PV-Anlagen und die damit verbundene Neuerrichtung von Stromspeichern, die Neuerrichtung und Revitalisierung von Wasserkraftanlagen, die Neuerrichtung von Windkraftanlagen sowie die Neuerrichtung von Anlagen auf Basis von Biomasse. Der erste Fördercall für PV-Anlagen hat gezeigt, dass in der Praxis für die Projektwerber bei der Durchführung der Förderanträge durchaus noch (wichtige) Fragen offen sind.

*Von Dominik Kurzmann und Sandra Kasper*

## Europarecht

*Bearbeitet von Verena Madner und Birgit Hollaus*

→ Allgemeines .....	155
---------------------	-----

→ Energie .....	156
-----------------	-----

## Bundesrecht

Bearbeitet von Daniel Ennöckl und Eva Erlacher

- Verkehrsrecht . . . . . 156
- Abfallrecht, Wasserrecht . . . . . 157



## Landesrecht

Bearbeitet von Daniel Ennöckl und Eva Erlacher

- Burgenland, Niederösterreich, Oberösterreich . . . . . 157
- Steiermark, Tirol, Vorarlberg, Wien . . . . . 158

## RdU-Leitsatzkartei

- RdU-LSK 2022/27-41 . . . . . 158

## Rechtsprechung

- VfGH: Verzug bei Erlassung eines Bebauungsplans führt zur Rechtswidrigkeit der Bebauungsplanpflicht . . . . . 165

VfGH 3. 3. 2022, V 249/2021

Mit Anmerkung von Mario Walcher und Marco Wallner

- Parallelverschiebungstheorie zur Entschädigungsberechnung bei zwangsweiser Einräumung eines Leitungsrechts . . . . . 172

OGH 29. 3. 2022, 4 Ob 39/21 w

Mit Anmerkung von Ferdinand Kerschner

## Standards

- Impressum . . . . . 133
- Veranstaltungen & Seminare . . . . . 176

## Beilage

- Sonderheft 3. Energierechtliche Gespräche

## Umwelt & Technik

- Editorial
- „Müllbuddhismus nichts dagegen“ . . . . . 57  
Von Wilhelm Bergthaler
- Abfallende – jetzt ist ein Ende in Sicht! . . . . . 58  
Von Martin Eisenberger
- Nach „Sappi“, vor „Porr“: Zwischenstand bei der Abfallende-Diskussion . . . . . 60  
Von Reka Krasznai und Emil Nigmatullin
- Jahrestagung Gewerbliches Betriebsanlagenrecht 2022 . . . . . 66  
Von Elisabeth Maier
- Impressum . . . . . 67

D3-Z275

# MONATSSCHRIFT KRIMINOLOGIE UND STRAFRECHTSREFORM

JOURNAL OF CRIMINOLOGY AND PENAL REFORM



**EDITORS**

*Hans-Jörg Albrecht*

*Thomas Bliesener*

*Klaus Boers*

*Friedrich Lösel*

## Inhaltsverzeichnis

### Artikel

Marie Joséphine Hamatschek, Melanie S. Richter und Klaus-Peter Dahle  
**Kriminalität und negative Affektivität. Moderiert Neurotizismus die Effekte des sozialen Umfeldes und persönlicher Normbindung auf kriminelle Rückfälligkeit? — 87**

Nicole Bögelein, Frank Wilde und Axel Holmgren  
**Geldstrafe und Ersatzfreiheitsstrafe in Schweden – Ein Vergleich mit dem deutschen System — 102**

Mona Leve, Jana Otzipka und Renate Volbert  
**Der Weg zur Wiederaufnahme – Eine Expertenbefragung zum Vorfeld von Wiederaufnahmeverfahren — 113**

Lea Benner, Dominik Best, Kathrin Büttner und Stephanie Krämer  
**Tierschutzrelevante Straftaten – na und? Eine Analyse der Sanktionspraxis vor dem Hintergrund, der Mensch-Tier-Beziehung beteiligter Personen, leidtragender Tiere und anzeigender Instanzen — 145**

### Forum

Maria L. Hahnemann, Eva Tolasch, Katharina Feld und Daniel Wittschieber  
**Gewalt gegen Kinder mittels Schütteltrauma: Kriminalsoziologische Untersuchungen zum sozioökonomischen Status tatverdächtiger Personen mit abgegebenem Tatgeständnis — 164**

### 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.

Frieder Dünkel

**Die Sanktionierung schwerer Kriminalität Jugendlicher nach Erwachsenenstrafrecht im Licht internationaler Menschenrechtsstandards — 173**

### Buchbesprechung

Hans-Jürgen Kerner  
**Karl F. Schumann: Experimente contra Kriminalität. 14 wissenschaftliche Abenteuer — 180**

### Mitteilungen

Reviewer 2021 — 185



# Computer und Recht

Zeitschrift für die Praxis des Rechts  
der Informationstechnologie

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



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

**Herausgegeben** gemeinsam mit DGRI e.V.

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



CR – Computer  
und Recht

Beratermodul

Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

## IT und Software >

- Michaela Witzel** – Ansätze zur Vertragsgestaltung in IT-Verträgen mit dem neuen Mangelbegriff des Kaufrechts ..... 417
- OLG Köln: Urheberrechtliche Werkqualität eines Computerprogramms – Java-Script-Rechner (OLG Köln, Urt. v. 29.4.2022 – 6 U 243/18) ..... 422

## Daten und Sicherheit >

- Sascha Kremer / Kristof Kamm** – Grenzen der DSGVO aus dem Unionsprimärrecht? ..... 427
- EuGH: Datenschutzrechtliche Klagebefugnis von Verbraucherschutzverbänden (EuGH, Urt. v. 28.4.2022 – C-319/20 – Meta Platforms Ireland vs. Bundesverband) ..... 434

## Internet und E-Commerce >

- Gerald Spindler** – Der Streit um Art. 17 DSM-Richtlinie – endgültige Klärung durch den EuGH? ..... 444
- EuGH: Informationspflicht des Anbieters auf Online-Marktplatz zu Herstellergarantie (EuGH, Urt. v. 5.5.2022 – C-179/21 – absoluts vs. the-trading-company) ..... 448

## Telekommunikation > und Medien

- BGH: Verwertbarkeit von EncroChat-Daten in Strafverfahren (BGH, Beschl. v. 2.3.2022 – 5 StR 457/21) *m. Anm. Irini Vassilaki* ..... 465

## Report und Technik >

- Viktoria Kraetzig** – NFTs als juristische Konstruktionsaufgabe ..... 477



# Computer und Recht

Zeitschrift für die Praxis des Rechts der Informationstechnologie



## Schriftleitung:

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

## Beirat:

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

## Inhalt

cr-online.de

Neues unter cr-online.de: EuGH-GA Schlussanträge v. 9.6.2022 zum Umfang des  
DSGVO-Auskunftsanspruchs

### IT und Software

#### Aufsätze

**Michaela Witzel – Ansätze zur Vertragsgestaltung in IT-Verträgen mit dem neuen Mangelbegriff des Kaufrechts** – Wie sich das Konflikt-  
potential objektiver Sachmängel reduzieren lässt

Ausgehend vom neuen Mangelbegriff für Kaufsachen (I.) zeigt der Beitrag die Unwägbarkeiten und Risiken für die Gestaltung von Verträgen zur  
Softwareüberlassung auf (II.) und entwickelt aus den Möglichkeiten einer Beschaffeneheitsvereinbarung (III.) einen eigenen Ansatz zur vertrags-  
gestalterischen Minimierung des Konfliktpotentials (IV.), das objektive Sachmängel für Software bedeuten. .... 417

#### Rechtsprechung

OLG Köln: Urheberrechtliche Werkqualität eines Computerprogramms – Java-Script-  
Rechner (OLG Köln, Urt. v. 29.4.2022 – 6 U 243/18) ..... 422

OLG München: Lauffähigkeit einer Software nur unter Windows als Kauf-Sach-  
mangel (OLG München, Urt. v. 17.11.2021 – 7 U 5822/20) ..... 424



Beratermodul Otto Schmidt Datenschutzrecht: bündelt die Inhalte erstklassiger Standardwerke zum  
Datenschutzrecht und bietet jetzt auch Vorlagen zur individuellen Bearbeitung mit Lawlift!  
4 Wochen gratis nutzen! otto-schmidt.de/bmnds

## Inhalt

**Daten und Sicherheit****Aufsätze**

**Sascha Kremer / Kristof Kamm – Grenzen der DSGVO aus dem Unionsprimärrecht? – Überlegungen am Beispiel der Übermittlung personenbezogener Daten an Drittländer**

Der Beitrag untersucht, wie sich die Grundfreiheiten aus Art. 15 ff. GRCh zugunsten der Verantwortlichen und Auftragsverarbeiter auf die Abwägung im Rahmen der Erforderlichkeit der Drittlandübermittlung auswirken. So sind etwa bei der Bewertung der „Erforderlichkeit“ einer Übermittlung personenbezogener Daten an ein Drittland sachlich begründete, unternehmerische Entscheidungen des Verantwortlichen oder Auftragsverarbeiters zur Auswahl der Verarbeitungsmittel in die Abwägung einzustellen. .... 427

**Rechtsprechung**

EuGH: Datenschutzrechtliche Klagebefugnis von Verbraucherschutzverbänden (EuGH, Urt. v. 28.4.2022 – C-319/20, ECLI:EU:C:2022:322 – Meta Platforms Ireland vs. Bundesverband) .....	434
BAG: Anforderungen an den Klageantrag zum DSGVO-Auskunftsanspruch (BAG, Urt. v. 16.12.2021 – 2 AZR 235/21, ECLI:DE:BAG:2021:161221.U.2AZR235.21.0) .....	437
LG Leipzig: Kein Schadensersatz bei verspäteter DSGVO-Auskunft (LG Leipzig, Urt. v. 23.12.2021 – 03 O 1268/21) .....	441
LAG Berlin-Brandenburg: Immaterieller Schadensersatz bei Datenschutzverstoß ohne Erheblichkeitsschwelle (LArbG Berlin-Brandenburg, Urt. v. 18.11.2021 – 10 Sa 443/21) .....	442

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

**Gerald Spindler – Der Streit um Art. 17 DSM-Richtlinie – endgültige Klärung durch den EuGH? – Warum der Grundrechtsschutz den Gesetzgebern und Gerichten der Mitgliedstaaten überlassen bleibt**

Der EuGH hat mit seiner Entscheidung zu Art. 17 DSM-RL im Rahmen der Nichtigkeitsklage der Republik Polen gegen das Europäische Parlament und den Rat (EuGH, Urt. v. 26.4.2022 – C-401/19, CR 2022, 390) scheinbar für vorläufige Klarheit gesorgt, indem die Bestimmung für vereinbar mit der EU-Grundrechtscharta erklärt wurde. Der Beitrag stellt kurz die Kernaussagen des EuGH vor (II.), um diese sodann kritisch zu würdigen (III.1.) und ihre Auswirkungen auf das deutsche UrhDaG zu beleuchten (III.2.). .... 444

**Rechtsprechung**

EuGH: Informationspflicht des Anbieters auf Online-Marktplatz zu Herstellergarantie (EuGH, Urt. v. 5.5.2022 – C-179/21, ECLI:EU:C:2022:353 – absoluts vs. the-trading-company) .....	448
EuGH: Filesharing-Abmahnkosten dürfen weiterhin gedeckelt werden (EuGH, Urt. v. 28.4.2022 – C-559/20, ECLI:EU:C:2022:317 – GmbH vs. FU) .....	452



## Intelligente Kraftquelle: Neuaufgabe mit Rechtsstand 1.4.22

Meinungsstarke Kommentierungen von über 40 namhaften Praktikern. Mit allen gesetzlichen Neuerungen: Betriebsräte-modernisierungsgesetz, FÜPoG II, 2. Gesetz zur Änderungen des BEEG uvm..

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

**Inhalt**

BGH: Grenzen der Bewerbung von App für digitale Arztbesuche	(BGH, Urt. v. 9.12.2021 – I ZR 146/20, ECLI:DE:BGH:2021:091221UIZR146.20.0 – Werbung für Fernbehandlung).....	456
BGH: Wettbewerbsrechtlich erforderliche Preisinformation bei verbundenen Leistungen – Kopplungsangebot III	(BGH, Urt. v. 25.11.2021 – I ZR 148/20, ECLI:DE:BGH:2021:251121UIZR148.20.0 – Kopplungsangebot III).....	460
OLG Köln: Unzulässiges Vermittlungsportal für Steuerberater	(OLG Köln, Urt. v. 8.4.2021 – 6 U 143/21) .....	463

**Telekommunikation und Medien****Rechtsprechung**

BGH: Verwertbarkeit von EncroChat-Daten in Strafverfahren	(BGH, Beschl. v. 2.3.2022 – 5 StR 457/21, ECLI:DE:BGH:2022:020322B5STR457.21.0) <i>m. Anm. Irimi Vassilaki</i> .....	465
---	---	-----

**Report und Technik****Aufsätze**

**Viktoria Kraetzig – NFTs als juristische Konstruktionsaufgabe** – Eine dogmatische Einordnung von Blockchain-Tokens

Der Beitrag arbeitet zunächst „Non-fungible Tokens“ (NFTs) als Untersuchungsgegenstand heraus (II.) und bietet sodann eine zivilrechtsdogmatische Einordnung von NFTs als Zeichen an (III.) und untersucht, inwieweit ihr Inhalt aufgrund seiner Bedeutung schutzfähig sein kann (IV.). ..... 477

**CR Report****In eigener Sache**

PRESSEMITTEILUNG – fixthedata.de: Anwalt-Suchservice startet neue Plattform für Terminvertretungen ..... R76

**IT und Software**

BGH: Haftung von Videoplattformen für Urheberrechtsverletzungen ihrer Nutzer (*Markus Meyer*)..... R76

**Daten und Sicherheit**

BVerfG.: Verfassungsbeschwerde von Kaspersky unzulässig (*Jan Pfeiffer*)..... R77

**Internet und E-Commerce**

EuGH: Nach GA keine unmittelbare Verantwortlichkeit für Markenverletzung auf Online-Verkaufsplattform (*Mandy Hrube*)..... R78

BVerwG: Zurückhaltung von Kommandeuren bei Tinder (*Jan Pfeiffer*) ..... R78

OLG Frankfurt: Unzulässigkeit von ERP-Rezensionen bei Amazon (*Jan Pfeiffer*) ..... R79

OLG Frankfurt: Verpflichtung zur geschlechtsneutralen Online-Buchung (*Jan Pfeiffer*) ..... R80

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

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

DE GRUYTER

2022 · BAND 32 · HEFT 7

ISSN 1439-1589 · e-ISSN 1612-7056

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z184

DEUTSCHE ZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTS- UND INSOLVENZRECHT

# DZWIR

SCHRIFTLEITUNG

Rechtsanwalt *Michael Schmidt*

DE  
|  
G

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

## Inhalt

### Aufsätze

Univ.-Prof. Dr. iur. Stefan Smid

**Anmerkungen zu Modellen der Auswahl des Insolvenzverwalters und Neuordnung seines Berufsrechts — 335**

Prof. Dr. iur. Jens M. Schmittmann /  
Ermontina Ademi, LL.B.

**Immaterielle Wirtschaftsgüter in der Insolvenz — 342**

### Rechtsprechung

Europäische Gerichtsbarkeit

EuGH, Urteil vom 13. 1. 2022 – C-514/20 –  
Koch Personaldienstleistungen

**Berechnung der monatlichen Arbeitszeit für Mehrarbeitszuschlag bei Inanspruchnahme von Urlaub — 351**

Zivilgerichtsbarkeit

BGH, Urteil vom 30. 11. 2021 – II ZR 8/21

**Geltendmachung von Ersatzansprüchen wegen Pflichtverletzung des Geschäftsführers — 354**

BGH, Urteil vom 2. 12. 2021 – IX ZR 206/20

**Zahlungsklage des Insolvenzverwalters gegen den Schuldner — 358**

BGH, Beschluss vom 2. 12. 2021 – IX ZB 10/21

**Beseitigung der Verstrickung einer gepfändeten Forderung während des Restschuldbefreiungsverfahrens — 361**

BGH, Urteil vom 12. 1. 2022 – XII ZR 8/21

**BGH, Miete bei pandemiebedingter Geschäftsschließung — 363**

BGH, Beschluss vom 13. 1. 2022 – IX AR(VZ) 1/20

**Auswahlkriterien bei der Aufnahme in die Vorauswahlliste für Insolvenzverwalter — 371**

BGH, Beschluss vom 25. 1. 2022 – II ZB 8/21

**Auflösung einer GmbH mangels Masse — 376**

BGH, Urteil vom 27. 1. 2022 – IX ZR 44/21

**Vermieterpfandrecht im Insolvenzverfahren — 378**

BGH, Urteil vom 10. 2. 2022 – IX ZR 148/19

**Vermutung der Fortdauer der Zahlungseinstellung — 382**



### Buchbesprechung

Uwe Scheibner

**Melot de Beauregard / Lieder / Liersch,  
Handbuch Managerhaftung — 386**

### Nachrichten

EuGH, Angemessene Vorkehrungen für Menschen mit Behinderung (Urteil vom 10. 2. 2022 – C-485/20 – HR Rail) — **387**

EuGH, Urlaubsabgeltung im Leiharbeitsverhältnis (Urteil vom 12. 5. 2022 – C-426/20 – Luso Temp) — **387**

BAG, Heilung einer unwirksamen Allgemeinverbindlicherklärung eines Tarifvertrags (Beschluss vom 23. 2. 2022 – 10 ABR 33/20) — **387**

BAG, Darlegungs- und Beweislast im Überstundenvergütungsprozess (Urteil vom 4. 5. 2022 – 5 AZR 359/21) — **387**

BFH, Insolvenzzweckliches Aufrechnungsverbot (Beschluss vom 26. 8. 2021 – V R 38/20) — **388**

BFH, Berücksichtigung des Verlustvortrags vor Abzug von Sonderausgaben und außergewöhnlichen Belastungen (Beschluss vom 3. 9. 2021 – IX B 14/21) — **388**

BFH, Steuerliche Anerkennung einer Innengesellschaft bürgerlichen Rechts (Urteil vom 23. 11. 2021 – VIII R 17/19) — **388**

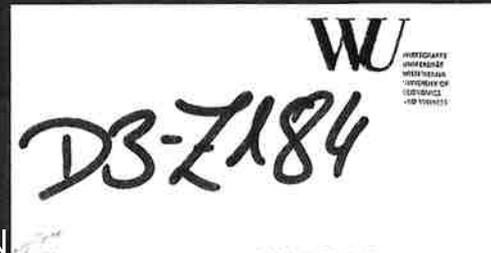
BGH, Laufzeitunabhängiger »Verwaltungskosteneinbehalt« in Studendarlehensvertrag (Urteil vom 18. 1. 2022 – XI ZR 505/21) — **388**

BGH, Kündigung des einer Nießbrauchsbestellung zugrunde liegenden Kausalgeschäfts (Versäumnisurteil vom 21. 1. 2022 – V ZR 233/20) — **388**

BGH, Fiktive Schadensberechnung ohne Umsatzsteuer (Urteil vom 5. 4. 2022 – VI ZR 7/21) — **388**

DE GRUYTER

2022 · BAND 32 · HEFT 8  
ISSN 1439-1589 · e-ISSN 1612-7056



DEUTSCHE ZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTS- UND

# DZWIR



SCHRIFTFÜHRUNG

Prof. Dr. Michael Schmidt

DE  
|  
G

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

## Inhalt

### Aufsätze

Beatrice Scheich / Tobias Wellensiek  
**Wirksamer formularmäßiger Verzicht auf die Einrede der Anfechtbarkeit bei Bürgschaft.** Besprechung des BGH-Urteils vom 25. 1. 2022 – XI ZR 255/20, DZWIR 2022, 415 — **389**

Uwe Scheibner  
**Die eingetragene Genossenschaft – ein Rechtsformangebot auch für Rechtsanwälte** — **393**

### Rechtsprechung

Finanzgerichtsbarkeit  
 BFH, Urteil vom 19. 1. 2022 – VII R 28/19  
**Keine Entlastung nach §§ 9b, 10 StromStG für Unternehmen in Schwierigkeiten** — **395**

Arbeitsgerichtsbarkeit  
 BAG, Beschluss vom 8. 2. 2022 – 1 ABR 2/21  
**Anspruch des Betriebsrats auf Abschluss eines Sozialplans** — **400**

Zivilgerichtsbarkeit  
 BGH, Beschluss vom 9. 11. 2021 – II ZB 1/21  
**Löschung bei Vermögenslosigkeit einer Gesellschaft** — **403**

BGH, Beschluss vom 9. 12. 2021 – I ZB 21/21  
**Mindestanforderungen an die Begründung eines Schiedsspruchs** — **405**

BGH, Urteil vom 25. 1. 2022 – XI ZR 255/20  
 (Besprechung Beatrice Scheich / Tobias Wellensiek, S. 389)  
**Formularmäßiger Ausschluss der Einrede der Anfechtbarkeit im Bürgschaftsvertrag** — **415**

BGH, Urteil vom 15. 2. 2022 – II ZR 235/20  
**Keine Anwendung von § 179 a AktG auf die KG** — **419**

BGH, Beschluss vom 24. 2. 2022 – IX ZB 5/21  
**Bescheinigung über außergerichtlichen Einigungsversuch** — **424**

BGH, Urteil vom 24. 2. 2022 – IX ZR 250/20  
**Indiz für Gläubigerbenachteiligungsvorsatz** — **427**

BGH, Urteil vom 10. 3. 2022 – IX ZR 178/20  
**Entnahme der Vergütung des gemeinsamen Vertreters der Anleihegläubiger** — **432**

BGH, Urteil vom 17. 3. 2022 – IX ZR 216/20  
**Forderungsübergang und Rechtskraft-erstreckung** — **434**

### Buchbesprechungen

Dr. iur. Klaus Peter Busch  
**Walter Gerhardt/Diederich Eckardt/Peter A. Windel (Hrsg.), Jaeger, Insolvenzordnung, Band 4, §§ 103–128, 2. Auflage** — **437**

Markus Geißler  
**Noack/Servatius/Haas, Gesellschaft mit beschränkter Haftung: GmbHG, 23. Auflage** — **438**

### Nachrichten

BAG, Betriebsvereinbarung, Anscheinsvollmacht (Urteil vom 8. 2. 2022 – 1 AZR 233/21) — **440**

BAG, Urlaubsgewährung ohne Tilgungsbestimmung (Urteil vom 1. 3. 2022 – 9 AZR 353/21) — **440**

BGH, Erlöschen einer auf dem Gebiet der DDR bestellten Aufbauhypothek bzw. Aufbaugrundschuld (Urteil vom 17. 3. 2022 – IX ZR 182/21) — **440**

BGH, Beurteilung unlauteren Verhaltens (Urteil vom 7. 4. 2022 – I ZR 143/19 – Knuspermüslis II) — **440**

BGH, Feststellungsziele im Kapitalanleger-Musterverfahren (Beschluss vom 26. 4. 2022 – XI ZB 32/19) — **440**

BGH, COVID-19-Pandemiebedingt angeordnete Besuchs- und Ausgangsbeschränkungen (Beschluss vom 28. 4. 2022 – III ZR 240/21) — **440**

BReg, Bezug von Kurzarbeitergeld weiter erleichtert (KugZuV vom 23. 6. 2022, BGBl. I S. 985) — **440**

26. Jahrgang / August 2022 / Nr. 8

# AS | D3-Z240

**Arbeits- und SozialrechtsKartei**

**Andreas Gerhartl**

Zuerkennung eines Teuerungsausgleichs

**Alexander Noga**

Kollektivvertragliche Kündigungsfristen und -termine

**Ingrid Korenjak**

Das Kriterium der „verstärkten Auslastung“ im Saisonbetrieb

**Natasha Ghulam**

Die Reform der Rot-Weiß-Rot-Karte

**Sebastian Zankel**

Schutz von Hinweisgebern im österreichischen Arbeitsrecht

**Thomas Rauch**

Entlassung wegen außerdienstlichen Verhaltens

**Praxisinformationen**

Judikatur der Arbeits- und Sozialgerichte

**Linde**  
www.lindeverlag.at

# ARBEITS- UND SOZIALRECHTSKARTEI

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



## INHALTSVERZEICHNIS

<b>ANDREAS GERHARTL</b> .....	274
<b>Zuerkennung eines Teuerungsausgleichs</b>	
<b>ALEXANDER NOGA</b> .....	281
<b>Die gerichtliche Inhaltskontrolle abweichender kollektivvertraglicher Kündigungsfristen und -termine</b>	
<b>Vergütungsanspruch nach dem EpiG für rückwirkend angeordnete Absonderungen</b> .....	290
<b>INGRID KORENJAK</b> .....	291
<b>Das Kriterium der „verstärkten Auslastung“ im Saisonbetrieb</b>	
<b>NATASHA GHULAM</b> .....	295
<b>Die Reform der Rot-Weiß-Rot-Karte</b>	
<b>SEBASTIAN ZANKEL</b> .....	298
<b>Schutz von Hinweisgebern im österreichischen Arbeitsrecht</b>	
<b>THOMAS RAUCH</b> .....	305
<b>Entlassung wegen außerdienstlichen Verhaltens</b>	
<b>Anspruch auf Kinderbetreuungsgeld für geflüchtete Menschen aus der Ukraine</b> .....	309
<b>EDITH MARHOLD-WEINMEIER</b> .....	310
<b>Aus der aktuellen Rechtsprechung</b>	
● OGH: Noch nicht unter das Konkurrenz- verbot des § 7 AngG fallende Vorberei- tungshandlungen	● OGH: Dienstunfähigkeit nach dem Kol- lektivvertrag für das AUA-Bordpersonal
● OGH: Wegunfall in der Mittagspause	● OGH: Den Unternehmen Österreichische Post AG, Österreichische Postbus AG und A1 Telekom Austria AG zur Dienst- leistung zugewiesenen Beamten/betrieb- liche Pensionszusage
● OGH: Erforderliche Begleitung am Arbeits- weg in der „Eingewöhnungsphase“ bewirkt (vorübergehende) Berufsunfähigkeit	
<b>Impressum</b> .....	312

Zeitschrift für

# VERGABERECHT

# UND BAUVERTR RECHT


 WU  
 WIRTSCHAFTS  
 UNIVERSITÄT  
 WIEN VIENNA  
 UNIVERSITY OF  
 ECONOMICS  
 AND BUSINESS

D3-Z128



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

Redaktion und Schriftleitung Johannes Schramm, Josef Aicher

Juli/August 2022

 07  
 08

261 – 300

Vergaberrecht

Europäisches Eigenvergaberecht 2021 *Bernd-Roland Killmann* ➔ 265

VwGH – Befugnis, Nebenrecht *Sebastian Fribas* ➔ 270

LVwG – Rechtsgültige Unterfertigung des Angebots bei  
Bietergemeinschaften *Christian Gruber und Sabrina Glechner* ➔ 272

OGH – Schadenersatzpflicht aufgrund eines ausschreibungswidrigen  
Angebots? *Hannes Pesendorfer und Matthias Rief* ➔ 274

Bauvertragsrecht

Bieterabsprachen und Korruption – ausgewählte Aspekte der  
Prävention – Teil 2 *Albert Oppel* ➔ 278

OGH – Zum Rücktrittsrecht bei Bauverträgen mit Verbrauchern  
*Philipp Springer* ➔ 288

Öffentliches Baurecht

Bauftrag – eine Übersicht (Teil 2 – Baugebrechen und Abweichungen  
vom Konsens) *Albert Oppel* ➔ 294

→ Editorial . . . . .	261
<i>Von Johannes Schramm und Josef Aicher</i>	

ZVB-Aktuell . . . . .	264
-----------------------	-----

## Vergaberecht

### Beitrag

→ Europäisches Eigenvergaberecht 2021 . . . . .	265
---	-----

#### Überblick über die Entwicklungen und die Rechtsprechung zum Eigenvergaberecht

Eine Kurzdarstellung der Rechtsprechung im durch die EU-Institutionen und -Einrichtungen anzuwendenden „europäischen Eigenvergaberecht“ für das Jahr 2021 und mögliche Rückschlüsse auf das allgemeine Vergaberecht.

*Von Bernd-Roland Killmann*

### Rechtsprechung

→ Befugnis, Nebenrecht . . . . .	270
----------------------------------	-----

VwGH 5. 11. 2010, 2007/04/0210; 21. 3. 2011, 2008/04/0083; VGW 14. 10. 2021, VGW-123/074/13685/2021

*Mit Anmerkung und Praxistipp von Sebastian Pribas*

→ Rechtsgültige Unterfertigung des Angebots bei Bietergemeinschaften . . . . .	272
--	-----

LVwG-2021/S 3/3310-13

*Mit Anmerkung und Praxistipp von Christian Gruber und Sabrina Glechner*

→ Schadenersatzpflicht aufgrund eines ausschreibungswidrigen Angebots? . . . . .	274
--	-----

OGH 25. 11. 2021, 3 Ob 131/21 t

*Mit Anmerkung und Praxistipp von Hannes Pesendorfer und Matthias Rief*

## Bauvertragsrecht

### Beitrag

→ Bieterabsprachen und Korruption – ausgewählte Aspekte der Prävention – Teil 2	278
---	-----

Unabhängig davon, ob Auftraggeber dem Vergaberecht unterliegen oder nicht, sind Bieterabsprachen und Korruption weltweit ein Thema. Dabei haben Lehre und Praxis eine Reihe von Schlüsselfaktoren herausgearbeitet, die einerseits der Entstehung von Bieterabsprachen und Korruption förderlich sind, andererseits aber auch eine gezielte Vorbeugung ermöglichen. Teil 2 behandelt weitere aus der Sicht des Autors wichtige Aspekte betreffend die Vorbeugung gegen Bieterabsprachen und Korruption.

*Von Albert Oppel*

### Rechtsprechung

→ Zum Rücktrittsrecht bei Bauverträgen mit Verbrauchern . . . . .	288
---	-----

OGH 29. 3. 2022, 10 Ob 35/21 a

*Mit Anmerkung und Praxistipp von Philipp Springer*

# Öffentliches Baurecht

## Beitrag

→ Bauauftrag – eine Übersicht

### Teil 2 – Baugebrechen und Abweichungen vom Konsens

Baufträge stellen in der Praxis wohl das wichtigste Mittel dar, einen den Bauvorschriften entsprechenden Zustand von Gebäuden und sonstigen Bauwerken durchzusetzen. Teil 2 dieses Beitrags widmet sich den beiden großen Themen der Baugebrechen und der Abweichungen vom Baukonsens bzw von den Bauvorschriften. Inhaltlich decken diese beiden Themen praktisch alle Bereiche ab, da dem Bauauftrag in den meisten Fällen entweder ein Baugebrechen oder eine Abweichung vom Baukonsens vorliegt. Bei bewilligungsfreien Bauwerken kommt aber begrifflich keine Abweichung vom Baukonsens in Betracht, jedoch kann stattdessen eine dem Baurecht nicht entsprechende Ausführung vorliegen.

Von Albert Oppel



## Standards

→ Impressum	261
→ Buchbesprechung	299

#### [MitarbeiterInnen dieses Hefts]

Mag. *Sabrina Glechner*, Rechtsanwaltsanwältin bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
 Mag. *Christian Gruber*, Rechtsanwalt und Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
 Mag. *Dr. Bernd-Roland Killmann* M.B.L.-HSG, juristischen Dienst der Europäischen Kommission in Brüssel  
 Mag. *Hannes Pesendorfer*, Rechtsanwalt und Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
 Dr. *Albert Oppel*, Richter des Verwaltungsgerichts Wien  
 MMag. *Sebastian Pribas*, Senior Associate, Gasser Partner Rechtsanwälte  
 Dr. *Matthias Rief*, Rechtsanwaltsanwältin bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
 Dr. *Philipp Springer*, Rechtsanwaltsanwältin bei Lessiak & Partner Rechtsanwälte  
 Mag. *Merita Tahiri-Krasniqi*, wissenschaftliche Mitarbeiterin 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 Gölls*, Sachverständiger für Vergabe- und Verdingungswesen, Autor zahlreicher Publikationen in den Bereichen Bauvertrag und Vergabe  
 Mag. *Reinhard Grasböck*, Richter des Bundesverwaltungsgerichts  
 Doz. *Dr. Brigitte Gulknecht*, 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.

## FOKUS Sanierung

D3-7325



### • ZInsO FOKUS – Außergerichtliche Sanierung und Restrukturierung

**Auswirkungen des Angriffskrieges von Russland gegen die Ukraine auf bestehende und zukünftige Versicherungen** (S. 1537)

von Rechtsanwalt/Wirtschaftsmediator Torsten Steinwachs, Frankfurt/M. und Robin Steinwachs, Frankfurt/M.

### • ZInsO FOKUS – Präventiver Restrukturierungsrahmen

**Plötzlich erfolgte Gesetzesänderungen im StaRUG – sinnvoll?** (S. 1540)

von Richter am Amtsgericht Hamburg – Insolvenzgericht – Frank Frind, Hamburg

### • ZInsO FOKUS – Sanierung in der Insolvenz

**Die Kollision von Zahlungs- und Massesicherungspflicht** (S. 1544)

von Richter am Bundesgerichtshof Volker Sander, Karlsruhe/Leipzig

### • ZInsO FOKUS – Statistiken, Berichte

**Tagungsbericht: 11. Europäischer Insolvenzrechtstag** (S. 1552)

von Dr. Rainer Eckert und stud. jur. Sophie Strohbecke, Hannover

### • ZInsO-Dokumentation

**Amtsgericht Köln: Kölner Leitlinien zur Zusammenarbeit mit dem Insolvenzgericht** (S. 1557)

### • ZInsO FOKUS – Rechtsprechungsreport

**Versagung der Insolvenzplanbestätigung wegen Mängeln des darstellenden Teils des Insolvenzplans** (S. 1566)

BGH, Beschl. v. 19.5.2022 – IX ZB 6/21

**Insolvenzforderungen wegen Annullierung eines Fluges** (S. 1569)

BGH, Urt. v. 5.5.2022 – IX ZR 140/21

**Gesellschafterdarlehen gleichgestellte Forderungen bei mittelbarer mehrheitlicher Beteiligung** (S. 1572)

OLG Düsseldorf, Hinweisbeschl. v. 23.5.2022 – I-12 U 42/21

**Insolvenzanfechtung der Darlehensratenzahlung gegenüber durch Sicherungsübereignung besichertem Gläubiger** (S. 1574)

OLG Braunschweig, Urt. v. 27.4.2022 – 9 U 40/21

m. Anm. Sämisch/Schröpfer

**Zurückweisung eines Insolvenzplans im Vorprüfungsverfahren** (S. 1583)

AG Hamburg, Beschl. v. 15.6.2022 – 68h IK 14/20

**Schriftleitung: Andreas Ziegenhagen**

**Carl Heymanns Verlag**



**Herausgeber:**

Prof. Dr. Christian Berger • RA Dr. Susanne Berner • RA Dr. Christian Brünkman • RA Dr. Jan de Weerth • Prof. Dr. Diederich Eckardt • 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. 1G a.D. Prof. Dr. Michael Huber • RA Peter J. Hützen • RiAG Dr. Peter Laroche • Prof. Dr. Wolfgang Marotzke • Prof. Dr. Torsten Martini • Prof. Dr. Sebastian Mock • RA Patrick Mückl • Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser • RA Dr. Manfred Oberhüller • Vors. RiOLG Dr. Dietmar Onusseit • RA Prof. Dr. Klaus Pannen • RiBGH Prof. Dr. Gerhard Pape • RA Stephan Ries • RiBGH Christian Röhl • Prof. Dr. Thomas Rönnau • Vors. RiOLG Katrin von Rossum • Prof. Dr. Jessica Schmidt • RiBGH Dr. Volker Schultz • RA Ralph Veil • RiBGH a.D. Gerhard Vill • OStA a.D. Raimund Weyand

**Inhaltsverzeichnis****ZInsO FOKUS – Hintergründe und Aktuelles****ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 31/2022****ZInsO FOKUS – Außergerichtliche Sanierung und Restrukturierung**

**Auswirkungen des Angriffskrieges von Russland gegen die Ukraine auf bestehende und zukünftige Versicherungen** ..... 1537  
 von Rechtsanwalt/Wirtschaftsmediator Torsten Steinwachs, Frankfurt/M. und Robin Steinwachs, Frankfurt/M.

**ZInsO FOKUS – Präventiver Restrukturierungsrahmen**

**Plötzlich erfolgte Gesetzesänderungen im StaRUG – sinnvoll?** ..... 1540  
 von Richter am Amtsgericht Hamburg – Insolvenzgericht – Frank Frind, Hamburg

**ZInsO FOKUS – Sanierung in der Insolvenz**

**Die Kollision von Zahlungs- und Massesicherungspflicht** ..... 1544  
 von Richter am Bundesgerichtshof Volker Sander, Karlsruhe/Leipzig

**ZInsO FOKUS – Statistiken, Berichte**

**Tagungsbericht: 11. Europäischer Insolvenzrechtstag** ..... 1552  
 von Dr. Rainer Eckert und stud. jur. Sophie Strohbecke, Hannover

**ZInsO-Dokumentation**

**Amtsgericht Köln: Kölner Leitlinien zur Zusammenarbeit mit dem Insolvenzgericht** ..... 1557

**ZInsO FOKUS – Rechtsprechungsreport**

**Versagung der Insolvenzplanbestätigung wegen Mängeln des darstellenden Teils des Insolvenzplans** ..... 1566  
 BGH, Beschl. v. 19.5.2022 – IX ZB 6/21

**Insolvenzforderungen wegen Annullierung eines Fluges** ..... 1569  
 BGH, Urt. v. 5.5.2022 – IX ZR 140/21

**Gesellschafterdarlehen gleichgestellte Forderungen bei mittelbarer mehrheitlicher Beteiligung** ..... 1572  
 OLG Düsseldorf, Hinweisbeschl. v. 23.5.2022 – I-12 U 42/21

**Insolvenzanfechtung der Darlehensratenzahlung gegenüber durch Sicherungsübereignung besichertem Gläubiger** ..... 1574  
 OLG Braunschweig, Urt. v. 27.4.2022 – 9 U 40/21  
 m. Anm. Sämisch/Schröpfer

**Zurückweisung eines Insolvenzplans im Vorprüfungsverfahren** ..... 1583  
 AG Hamburg, Beschl. v. 15.6.2022 – 68h IK 14/20

6809

4. August 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,  
Barbara Lass-Könczöl, Bettina Sabara,  
Sabine Sadlo, Barbara Tuma

### THEMA

» **Wolfram Hitz:** Die Schriftform im Arbeitsrecht: Sind elektronische Erklärungen wie SMS, E-Mail oder mittels Handsignatur als „schriftlich“ zu werten?

### RECHTSPRECHUNG

- » Kündigungsschutz nach dem BEinstG: Zeiten als Leiharbeiter für 4-Jahres-Frist nicht anzurechnen
- » EuGH: Pflicht zur Suche eines Ersatzarbeitsplatzes bei behinderungsbedingtem Ausfall für bisherige Tätigkeit
- » Kein Anspruch auf Versehrtenrente bei degenerativer Vorschädigung
- » BFG: Voraussetzungen für die Steuerfreiheit einer Corona-Prämie

### NEUE VORSCHRIFTEN

- » COVID-19-Infektionen: Neue Rechtslage ab 1. 8. 2022
- » Teuerungs-Entlastungspakete Teil II und III – Ministerialentwürfe

**IN ALLER KÜRZE****THEMA – ARBEITSRECHT**

Wolfram Hitz: Die Schriftform im Arbeitsrecht: Sind elektronische Erklärungen wie SMS, E-Mail oder mittels Handysignatur als „schriftlich“ zu werten?

3

Im Arbeitsrecht besteht kein generelles Schriftformgebot. Viele Willenserklärungen können daher auch mündlich bzw sogar schlüssig abgegeben werden. In jenen Bereichen, in denen ein Schriftformgebot besteht, hat dessen Verletzung jedoch weitreichende Folgen bis hin zur Unwirksamkeit von Erklärungen. Mag. Wolfram Hitz erläutert in seinem aktuellen Beitrag, in welchen Fällen die Schriftform auch durch digitale Tools, wie SMS, WhatsApp, E-Mail oder Handysignatur, erfüllt werden kann.

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

Kündigungsschutz nach dem BEinstG: Zeiten als Leiharbeiter für 4-Jahres-Frist nicht anzurechnen	6
BEinstG: Antrag auf Zustimmung zur Kündigung während laufender Entlassungsanfechtung	6
EuGH: Pflicht zur Suche eines Ersatzarbeitsplatzes bei behinderungsbedingtem Ausfall für bisherige Tätigkeit	7
Kündigung wegen massiver Krankenstände gerechtfertigt	9

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Kein Anspruch auf Versehrtenrente bei degenerativer Vorschädigung	10
Versehrtenrente setzt Mindestdauer der geminderten Erwerbsfähigkeit voraus	11

**» STEUERRECHT**

BFG: Voraussetzungen für die Steuerfreiheit einer Corona-Prämie	11
Zufluss einer Förderung	12
Anwaltskosten bei aufgezwungener Scheidung – außergewöhnliche Belastung?	13

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

COVID-19-Infektionen: Neue Rechtslage ab 1. 8. 2022	14
Sicherstellung der arbeitsmedizinischen Betreuung in Unternehmen – BGBl	15
Änderung des AuslBG zur Vermeidung von Härtefällen – Initiativantrag	16

**» STEUERRECHT**

Teuerungs-Entlastungspaket Teil II – Ministerialentwurf	17
Teuerungs-Entlastungspaket Teil III – Ministerialentwurf	18
Anträge für Phase 2 des COVID-19-Ratenzahlungsmodells für Abgabenrückstände	19

**NEUERSCHEINUNGEN**

20

**IMPRESSUM**

5