

# Soziale Sicherheit

ZEITSCHRIFT FÜR ARBEIT UND SOZIALES



WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
APPLIED SCIENCES  
D3-Z248  
+ Beil.

U 03594

8-9 | 2022



Arbeitsmarktpolitik

## Was die Transformation für Beschäftigte bedeutet

**BÜRGERGELD** Halten die Pläne des Arbeitsministers, was sie versprechen?

**SOCIAL RETURN ON INVESTMENT** Die Quantifizierung des Sozialen

**WOHNUNGSLOSE** Erstmals bundesweite Statistik erschienen

INKLUSIVE  
RECHTSPRECHUNG

SoSi plus



**Titelthema**



**Was die Transformation für Beschäftigte bedeutet**



Die Welt, in der wir leben, wird digitaler, die demografischen Eckdaten der Gesellschaft ändern sich, und der Klimawandel macht den Umbau hin zu einer CO<sub>2</sub>-neutralen Wirtschaft nötig. Diese drei Entwicklungen bestimmen wesentlich das, was wir unter dem Wort Transformation verstehen. Wie sich das auf den Arbeitsmarkt und die Arbeitsmarktpolitik auswirkt, untersuchen wir in dieser »SoSi«.

- Transformation** 306 JÖRG MEYER  
**Unvermittelte Transformation**
- 308 INTERVIEW MIT MICHAEL FISCHER  
**Transformation betrifft alle – nicht gleichermaßen, aber gleichzeitig**
- 311 MATTHIAS KNUTH  
**Arbeitsmarktpolitik in der Transformation**  
Nicht nur gefährdete Erwerbsverläufe reparieren, sondern in veränderungswillige Menschen investieren
- 317 MARKUS DRESCHER  
**Anwälte des Sozialen**

**Position** 304 VERENA BENTELE  
**Es muss für den täglichen Bedarf reichen**

**Magazin** 300 **Aus der Gesetzgebung**  
301 **Verbände fordern Korrekturen bei Komplexversorgung**  
302 **Personalia**  
303 **Termine**

**Sozialwirtschaft** 318 CHRISTIAN PHILIPP NIXDORF  
**Die Quantifizierung des Sozialen**  
Ein kritischer Blick auf das Konzept des Social Return on Investment

**Pflege** 324 MARKUS DRESCHER  
**Vermeidbare Krankenhausaufenthalte am Lebensende**

**Schwerbehindertenrecht** 326 IRENE HUSMANN  
**Vereinfachtes Wahlverfahren**

**Medizinische Behandlungsfehler** 328 MARKUS DRESCHER  
**Sicher vermeidbar und trotzdem geschehen**  
Der Medizinische Dienst Bund hat seine Behandlungsfehlerstatistik vorgestellt

**Wohnungslosigkeit** 332 MARKUS DRESCHER  
**Ein schwacher Schein im Datendunkel**  
Erstmals Statistik zu untergebrachten wohnungslosen Personen veröffentlicht

334 **Impressum**

Im Herbst stehen die regelmäßigen Wahlen der Schwerbehindertenvertretungen an. Möglich ist dabei durch eine verstetigte Corona-Regelung auch ein vereinfachtes Wahlverfahren. Doch wann ist dieses anzuwenden und was sind die Besonderheiten daran?

Unfallversicherung

## Rauchen auf eigene Gefahr

BSG, Urteil vom 28. 6. 2022 – B 2 U 20/20 R

**Fällt das Rauchen in der Schulpause in einem Park außerhalb des Schulgeländes, aber in unmittelbarer Nähe dazu, unter den Versicherungsschutz der gesetzlichen Unfallversicherung? Nein – so das BSG in einer Entscheidung vom 28. 6. 2022.**

Der Entscheidung lag der folgende Sachverhalt zugrunde: Der damals schon volljährige Kläger war Gymnasiast und stand zum Unfallzeitpunkt unmittelbar vor dem Abitur. Den Schüler:innen ab der zehnten Klasse war es kontrollierter Weise erlaubt, das Schulgelände in den Pausen zu verlassen. In einer Schulpause am 28. 1. 2018 hielt sich der Kläger mit zwei Mitschülern zum Rauchen im Stadtpark auf, der sich in unmittelbarer Nähe der Schule befindet. Unwetterbedingt fiel dem Kläger während des Aufenthalts im Park ein Ast auf Kopf und Körper. Dadurch erlitt er ein Polytrauma mit schwerem Schädel-Hirn-Trauma sowie Frakturen des Wadenbeins und des Volkmandreiecks. An den Abiturprüfungen konnte der Kläger nicht teilnehmen. Die Teilnahme an einer zeitlich versetzten Wiederholung der Abiturprüfung blieb erfolglos.

### Unfallversicherungsschutz von Schüler:innen ist enger gefasst als der von Beschäftigten

§ 8 Abs. 1 S. 1 SGB VII definiert Arbeitsunfälle als Unfälle, die Versicherte infolge einer Tätigkeit erleiden, die einen Versicherungsschutz in der gesetzlichen Unfallversicherung nach §§ 2, 3 oder § 6 SGB VIII begründet. Schüler:innen von allgemein- oder berufsbildenden Schulen sind nach § 2 Abs. 1 Nr. 8 Buchstabe b) SGB VII während des Schulbesuchs sowie während der Teilnahme an unmittelbar vor oder nach dem Unterricht durchgeführten Betreuungsmaßnahmen kraft Gesetzes in den Unfallversicherungsschutz einbe-

zogen. Unter den Versicherungsschutz fallen somit vor allem Tätigkeiten während des Unterrichts, der Pausen, im Rahmen von Schulveranstaltungen und von Betreuungsmaßnahmen. Aus dem Wortlaut dieser Vorschrift (»während«) wird geschlossen, dass der Unfallversicherungsschutz von Schüler:innen enger ist als der von Beschäftigten und sich regelmäßig auf den organisatorischen Verantwortungsbereich der Schule beschränkt. Hierfür wird im Grundsatz ein unmittelbarer räumlicher und zeitlicher Zusammenhang zum Schulbesuch gefordert.

### SG: Organisatorischer Verantwortungsbereich erstreckt sich nicht nur auf das Schulgelände

Eine strittige Frage im vorliegenden Fall war mithin, ob das erlaubte Pausenrauchen außerhalb des Schulgeländes in den organisatorischen Verantwortungsbereich der Schule fällt. Das Sozialgericht (SG) Hamburg hat mit Urteil vom 29. 11. 2019 – S 40 U 227/18 einen solchen organisatorischen Verantwortungsbereich der Schule bejaht. Ein »Besuch der Schule« finde nicht ausschließlich im Schulgebäude und auf dem Schulgelände statt. Die Erholungspause im angrenzenden Stadtpark sei vom organisatorischen Verantwortungsbereich der Schule umfasst gewesen, weil sich der Park in unmittelbarer räumlicher Nähe zum Schulgelände befunden hätte und der Schulhof ein stark begrenztes Platzangebot habe. Der Park sei als »erweiterter Schulhof« von der Schule nicht nur toleriert, sondern sogar befürwortet worden.

## Inhalt

- 1 Unfallversicherung  
BSG: Rauchen auf eigene Gefahr
- 2 Unfallversicherung  
BSG: Wegeunfall bei Unterbrechung der Straßenbahnfahrt
- 3 Eingliederungshilfe  
BSG: Kosten einer Kreuzfahrt für die Begleitperson eines Schwerbehinderten sind Assistenzleistungen
- 4 Grundsicherung für Erwerbsfähige/Beratungshilfe  
BVerfG: Das Amtsgericht darf nicht pauschal auf die Beratungspflicht des Jobcenters verweisen
- 5 Rentenversicherung  
BSG: Nicht jede Beschäftigung in Neuen Ländern führt zur Bewertung nach Entgeltpunkten (Öst)
- 6 Beitragsrecht  
BSG: Musikschullehrerin mit »Honorarvertrag« an einer Musikschule ist nicht selbstständig
- 7 Arbeitsförderung  
BSG: Die »gestreckte Abschlussprüfung« und ihre Prämierung in der Arbeitsförderung
- 8 Unfallversicherung  
BSG: (Kein) Unfallversicherungsschutz bei einem betrieblichen Fußballturnier
- 8 Impressum

### Obergerichte: Dazu bedarf es aber besonderer Gründe – zumal Rauchen eigenwirtschaftlich ist

Das Landessozialgericht (LSG) Hamburg ist dieser Argumentation in seinem Urteil vom 28. 10. 2020 – L 2 U 1/20 entgegengetreten. Die vom SG angenommene Erweiterung des Schulgeländes komme nicht in Betracht. Denn der Einflussbereich der Schule ende, ebenso wie deren Aufsichtspflicht und -möglichkeit, am Schultor. Nach der Rechtsprechung des BSG stehe ein Spaziergang während einer Arbeitspause

3 | 2022

53. Jahrgang  
15. August 2022  
S. 305–452  
PVSt G 5266 F

Z

D3-Z261

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

# Zeitschrift für Arbeitsrecht [otto-schmidt.de/zfa](http://otto-schmidt.de/zfa)

**Herausgegeben von** LAGPräs. Dr. Martin Fenski · Prof. Dr. Martin Franzen · RA Dr. Reinhard Göhner · Prof. Dr. Felix Hartmann LL.M. · Prof. Dr. Martin Henssler · Prof. Dr. Clemens Höpfner · Prof. Dr. Matthias Jacobs · Prof. Dr. Abbo Junker · Dipl. Vw. Steffen Kampeter · Prof. Dr. Eckhard Krefsel · VizePräsBAG Dr. Rüdiger Linck · Prof. Dr. Thomas Lobinger · VizePräsBAG a.D. Dr. Rudi Müller-Glöge · LAGPräs. Dr. Eberhard Natter · Dr. Michael Niggemann · Prof. Dr. Eduard Picker · Johannes Pöttering · Prof. Dr. Reinhard Richardi · Prof. Dr. Dres. h.c. Bernd Rütters · Thüringer Justizminister a.D. Harald Schliemann · Prof. Dr. Katharina Uffmann · Prof. Dr. Christine Windbichler · Roland Wolf

- Abhandlungen** > **Frank Schorkopf** – Verfassungsrechtlicher Vertrauensschutz  
und das Mindestloohnerhöhungsgesetz ..... 308
- Richard Giesen** – Staatslohn statt Tariflohn ..... 346
- Sebastian Krebber** – Unionsrechtliches Arbeitsrecht vor dem  
Gerichtshof der Europäischen Union in den Jahren 2020 und  
2021 ..... 376
- Besprechungsaufsätze** > **Markus Sprenger** – Das AÜG vor dem EuGH: Sozialpartner-  
schaftliche Überlassungshöchstdauer besteht den Belastungs-  
test ..... 431
- Claudia Schubert** – Neutralitätspolitik privater Unternehmen in  
den Grenzen des Antidiskriminierungsrechts ..... 441

**ottoschmidt**



8620242203


**Schriftleitung:**

Prof. Dr. Abbo Junker · Roland Wolf

## Inhalt

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


---

### Editorial

---

**Roland Wolf – Schwerpunkt: Tarifvertragsautonomie vor der Überlastung** ..... 305

---

### Abhandlungen

---

**Prof. Dr. Frank Schorkopf, Göttingen – Verfassungsrechtlicher Vertrauensschutz und das Mindestloohnerhöhungsgesetz**

Der Beitrag ist eine verfassungsrechtliche Beurteilung des Mindestloohnerhöhungsgesetzes. Im Mittelpunkt stehen der Vertrauensgrundsatz und die Autonomie der Sozialpartner. .... 308

**Prof. Dr. Richard Giesen, München – Staatslohn statt Tariflohn – Zur geplanten Einführung eines staatlichen Mindestlohns unter Ausschluss der Mindestlohnkommission**

Die geplante Neufestsetzung des Mindestlohns auf 12 € bringt eine doppelte Verschiebung im Institutionensystem der Bundesrepublik Deutschland mit sich. Erstens verlagert sich die Lohnverantwortung weg von den Sozialpartnern hin auf die politischen Parteien; zweitens wird dem Arbeitgeber die Unterhaltsverantwortung für den Arbeitnehmer auferlegt. Das wirft die Frage nach der Verfassungsmäßigkeit des Vorhabens auf. .... 346

**Prof. Dr. Sebastian Krebber, LL.M. (Georgetown), Freiburg – Unionsrechtliches Arbeitsrecht vor dem Gerichtshof der Europäischen Union in den Jahren 2020 und 2021**

Der Autor bespricht die in den Jahren 2020 und 2021 ergangenen arbeitsrechtlichen Entscheidungen des EuGH. .... 376

## Inhalt

**Besprechungsaufsätze**

- Dr. Markus Sprenger, Mainz – Das AÜG vor dem EuGH: Sozialpartnerschaftliche Überlassungshöchstdauer besteht den Belastungstest** – Besprechungsaufsatz zum EuGH-Urteil v. 17.3.2022 – C-232/20 – Daimler ..... 431
- Prof. Dr. Claudia Schubert, Universität Hamburg – Neutralitätspolitik privater Unternehmen in den Grenzen des Antidiskriminierungsrechts** – Besprechungsaufsatz zum EuGH-Urt. v. 15.7.2021 – C-804/18, C-341/19..... 441

**Autorenübersicht**

- Autoren dieses Heftes** ..... 452

**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.**

Sie können Tage nicht länger machen, aber effizienter.  
**Otto Schmidt online**

4 Wochen gratis nutzen!

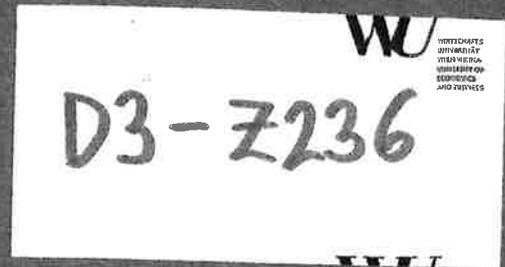
Zivilrecht  
Aktionsmodul

Zivilrecht, Mietrecht, Arbeitsrecht und Familienrecht in einer Datenbank.  
74 € pro Monat für 3 Nutzer.  
[otto-schmidt.de/akr](http://otto-schmidt.de/akr)

Preisstand 1.1.2022 zzgl. MwSt

6810

11. August 2022



# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

MIT  
MUSTERVORLAGE

Mitarbeiterinfo über  
Pflicht zur Meldung einer  
Corona-Infektion

### THEMA

» **Rainer Kraft:** Quarantäne-Aus bringt viele arbeitsrechtliche Fragezeichen

### RECHTSPRECHUNG

- » EuGH zum Kündigungsschutz von Datenschutzbeauftragten
- » Datenverarbeitung durch Mitarbeiter aus Eigeninteresse – datenschutzrechtliche Verantwortung
- » Einsicht in E-Mail-Konto nach Beendigung des Arbeitsverhältnisses
- » Medizinische Maßnahmen der Rehabilitation durch Pensionsversicherungsträger
- » BFG: Steuerfreiheit von Reisekostenersätzen bei Baustellen- und Montagetätigkeit

### NEUE VORSCHRIFTEN

- » Sozialversicherungsbonus für Selbstständige – BGBl
- » Aufhebung der Indexierung der Familienbeihilfe und der steuerlichen Absetzbeträge – BGBl

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT****Rainer Kraft: Quarantäne-Aus bringt viele arbeitsrechtliche Fragezeichen**

3

Die verpflichtende Quarantäne für corona-infizierte Personen wurde mit Wirkung ab 1. 8. 2022 abgeschafft. Auch mit positivem Coronatest darf man nun die eigenen vier Wände verlassen, mit FFP2-Maske sogar den Arbeitsplatz aufsuchen. Die neue Regelung löst allerdings viele arbeitsrechtliche Fragen aus. Der aktuelle Artikel von Mag. *Rainer Kraft* behandelt die für das Personalwesen wichtigsten praktischen Fragestellungen.

**VORLAGEN UND TEXTMUSTER****Birgit Kronberger/Rainer Kraft: Mitarbeiterinfo über die Pflicht zur Meldung einer Corona-Infektion**

6

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

EuGH zum Kündigungsschutz von Datenschutzbeauftragten	8
Datenverarbeitung durch Mitarbeiter aus Eigeninteresse – datenschutzrechtliche Verantwortung	9
Einsicht in E-Mail-Konto nach Beendigung des Arbeitsverhältnisses	10
Pflicht des Arbeitnehmers zur Bekanntgabe einer zustellfähigen Wohnadresse	12

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Medizinische Maßnahmen der Rehabilitation durch Pensionsversicherungsträger	12
Entziehung des Rehabilitationgeldes bei Verbesserung des Gesundheitszustands	14

**» STEUERRECHT**

BFG: Steuerfreiheit von Reisekostensätzen bei Baustellen- und Montagetätigkeit	14
BFG: Begräbniskosten als außergewöhnliche Belastung	16

**NEUE VORSCHRIFTEN****» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Sozialversicherungsbonus für Selbstständige – BGBl	17
Änderung des Bundespflegegeldgesetzes – BGBl	17

**» STEUERRECHT**

Aufhebung der Indexierung der Familienbeihilfe und der steuerlichen Absetzbeträge – BGBl	18
------------------------------------------------------------------------------------------	----

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

**IMPRESSUM**

7

# 08.22

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

D3-Z264

21. Jahrgang  
August 2022  
Seiten 305–352

# ZESAR

## Zeitschrift für europäisches Sozial- und Arbeitsrecht

www.ZESARdigital.de

### Herausgeber:

- Prof. Dr. Ulrich Becker*  
Max-Planck-Institut München
- Prof. Dr. Dr. h. c. Eberhard Eichenhofer*  
Berlin
- Prof. Dr. Maximilian Fuchs*  
Regensburg
- Prof. Dr. Franz Marhold*  
Wirtschaftsuniversität Wien
- Prof. Dr. Hartmut Oetker*  
Christian-Albrechts-Universität zu Kiel
- Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis*  
Universität zu Köln
- Prof. Dr. Reinhard Resch*  
Johannes Kepler Universität Linz
- Prof. Dr. Adam Sagan*  
Universität Bayreuth
- Prof. Dr. Gregor Thüsing*  
Rheinische Friedrichs-Wilhelms-  
Universität Bonn
- Ilka Wölfle, LL.M.*  
Europavertretung der deutschen  
Sozialversicherung, Brüssel

### EU-Agenda

Nachrichten zum europäischen Sozial- und  
Arbeitsrecht

### Aufsätze

- E. Eichenhofer*  
Recht auf Arbeit nach Art. 27 UN-BRK und Beschäftigung  
von Menschen mit Behinderung in Werkstätten
- C. Schubert*  
Kollektivverträge für Solo-Selbstständige nach dem  
Entwurf der Leitlinien der Europäischen Kommission –  
Sozialpartnerschaft für kleine Selbstständige
- S. RöB*  
Die Fehler des Bundesarbeitsgerichts im Verfahren  
Egenberger

### Vorlagen an den EuGH

BAG  
Urlaubsansprüche / Verfall  
(*Anm. A. Kalle*)

### Rechtsprechung

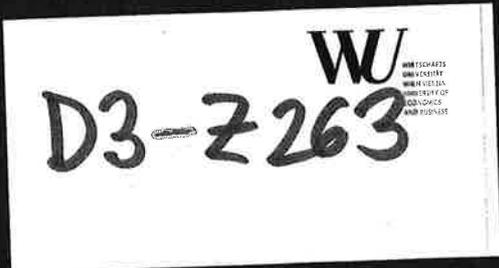
- EuGH, Leistungen bei Arbeitslosigkeit / Verlegung des  
Wohnorts / Nichtarbeit wegen Krankheit  
(*Anm. D. Klocke*)
- EuGH, Arbeitszeitgestaltung / Nachtarbeit im Vergleich  
zu Tagarbeit / Öffentlicher und privater Sektor  
(*Anm. T. Klein / G. Kuhs*)

## Inhalt



<b>EDITORIAL</b>	Prof. Dr. Reinhard Resch	
<b>EU-AGENDA</b>		
Kommission	Bekämpfung von Ungleichheit in Pflege und Betreuung	305
Rat	Tschechien übernimmt Ratspräsidentschaft	305
Aus den Mitgliedstaaten	Nachhaltige Renten erfordern nachhaltige Anlagestrategien	306
	Bericht des französischen Senats für eine ökologische Sozialversicherung	306
Europäische Einrichtungen	EU-Taxonomie: ökologische und soziale Aspekte im Fokus	307
	Psychische Gesundheit in digitaler Arbeitswelt	308
<b>AUFSÄTZE</b>		
	<i>Prof. Dr. Dr. h. c. Eberhard Eichenhofer</i> Recht auf Arbeit nach Art. 27 UN-BRK und Beschäftigung von Menschen mit Behinderung in Werkstätten	309
	<i>Prof. Dr. Claudia Schubert</i> Kollektivverträge für Solo-Selbstständige nach dem Entwurf der Leitlinien der Europäischen Kommission – Sozialpartnerschaft für kleine Selbstständige	318
	<i>Dr. Simon Röß</i> Die Fehler des Bundesarbeitsgerichts im Verfahren Egenberger	326
<b>VORLAGEN AN DEN EUGH</b>	Bundesarbeitsgericht Urlaubsansprüche/Verfall <i>Anmerkung von Ansgar Kalle, Bonn</i>	334
<b>RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN</b>		
Arbeitsrecht	<i>Leistungen bei Arbeitslosigkeit/Verlegung des Wohnorts/Nichtarbeit wegen Krankheit</i> VO (EG) Nr. 883/2004; VO (EU) Nr. 465/2012 Urteil des EuGH vom 30.9.2021, Rs. C-285/20 (K. /I. Raad van bestuur van het Uitvoeringsinstituut werknemersverzekeringen (Uwv)), ECLI:EU:C:2021:785 <i>Anmerkung von Prof. Dr. Daniel Klocke, Wiesbaden</i>	337
Sozialpolitik	<i>Arbeitszeitgestaltung/Nachtarbeit im Vergleich zu Tagarbeit/Öffentlicher und privater Sektor</i> RL 2003/88/EG Urteil des EuGH vom 24.2.2022, Rs. C-262/20 (VB ./I. Glavna direktsia „Pozharna bezopasnost i zashtita na naselenieto“), ECLI:EU:C:2022:117 <i>Anmerkung von Dr. Thomas Klein und Georg Kuhs, Trier</i>	342
<b>VERHANDLUNGEN VOR DEM EUGH</b>		V
<b>GESAMTSCHAU</b>		VII

# 08.22



69. Jahrgang  
August 2022  
Seiten 453–516

# b

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

## Die Sozial- gerichtsbarkeit

### Zeitschrift für das aktuelle Sozialrecht

#### Herausgeber:

- Prof. Dr. Peter Axer*  
Ruprecht-Karls-Universität Heidelberg
- Prof. Dr. Peter Becker*  
Vorsitzender Richter am BSG a. D.
- Prof. Dr. Frauke Brosius-Gersdorf*  
Universität Potsdam
- Prof. Dr. Dr. h. c. Eberhard Eichenhofer*  
Berlin
- Dr. Christine Fuchsloch*  
Präsidentin des LSG Schleswig-Holstein,  
Schleswig
- Prof. Dr. Otto Ernst Krasney*  
Vizepräsident des BSG a. D.
- Dr. h. c. Peter Masuch*  
Präsident des BSG a. D.
- Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis*  
Universität zu Köln
- Prof. Dr. Rainer Schlegel*  
Präsident des BSG
- Prof. Dr. Peter Udsching*  
Vorsitzender Richter am BSG a. D.
- Prof. Dr. Thomas Voelzke*  
Vizepräsident des BSG a. D.
- Dr. h. c. Matthias von Wulffen*  
Präsident des BSG a. D.

#### Aufsätze

- P. Axer*  
Der verfassungsrechtliche Schutz der Sozialversicherung  
in Organisation und Finanzen
- O. Schmitt*  
Prozessuale Besonderheiten und Probleme der  
Wahlanfechtungsklage gegen Sozialwahlen (Teil II)
- R. Preusche/B. Preusche*  
Zur Erstattung von Krankenhauskosten in Eilfällen –  
Warum die Zäsurentscheidung zum Nothelferanspruch  
korrigiert werden sollte
- M. Roth*  
Anspruchsüberleitung und zivilrechtliche Durchsetzung  
nach § 93 SGB XII

#### Aktuelle Entscheidungen

Übersicht über die jüngste Rechtsprechung

#### Rechtsprechung

- BSG, Homeoffice / Arbeitsunfall / Betriebsweg /  
Erstmalige Arbeitsaufnahme  
(*Anm. T. Schläeger*)
- BSG, Einkommensberücksichtigung /  
Fahrtkostenerstattungen des Arbeitgebers für betrieblich  
veranlasste Fahrten mit dem eigenen Pkw /  
Absetzung der notwendigen Ausgaben  
(*Anm. E. Straßfeld*)
- BSG, Sozialgeldanspruch des Kindes /  
Temporäre Bedarfsgemeinschaft / Wechselnder Aufenthalt  
(*Anm. H. Schürmann*)

# Inhalt

EDITORIAL	<i>Dr. Doris Pfeiffer</i>	
AUFSÄTZE	<i>Prof. Dr. Peter Axer</i> Der verfassungsrechtliche Schutz der Sozialversicherung in Organisation und Finanzen	453
	<i>Dr. Olaf Schmitt</i> Prozessuale Besonderheiten und Probleme der Wahlanfechtungsklage gegen Sozialwahlen (Teil II)	461
	<i>Dr. Reinhard Preusche/Dr. Burkhard Preusche</i> Zur Erstattung von Krankenhauskosten in Eilfällen – Warum die Zäsurrechtsprechung zum Nothelferanspruch korrigiert werden sollte	470
	<i>Maximilian Roth</i> Anspruchsüberleitung und zivilrechtliche Durchsetzung nach § 93 SGB XII	475
AKTUELLE ENTSCHEIDUNGEN	Übersicht über die jüngste Rechtsprechung <i>Bundessozialgericht</i>	480
RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN		
GESETZLICHE UNFALLVERSICHERUNG	<i>Homeoffice/Arbeitsunfall/Betriebsweg/Erstmalige Arbeitsaufnahme</i> § 8 SGB VII; § 31 BeamtVG Urteil des 2. Senats des BSG vom 8. 12. 2021 – B 2 U 4/21 R – ECLI:DE:BSG:2021:081221UB2U421R0 – <i>Anmerkung von Tobias Schlaeger, Essen</i>	492
GRUNDSICHERUNG FÜR ARBEITSUCHENDE	<i>Einkommensberücksichtigung/Fahrkostenerstattungen des Arbeitgebers für betrieblich veranlasste Fahrten mit dem eigenen Pkw/Absetzung der notwendigen Ausgaben</i> §§ 11 Abs. 1 Satz 1, 11b Abs. 1 Satz 1 Nr. 5 SGB II; §§ 6 Abs. 1 Nr. 5, 3 Abs. 7 Alg II-VO 2008 Urteil des 14. Senats des BSG vom 11. 11. 2021 – B 14 AS 41/20 R – ECLI:DE:BSG:2021:111121UB14AS4120R0 – <i>Anmerkung von Elisabeth Straßfeld, Essen</i>	500
GRUNDSICHERUNG FÜR ARBEITSUCHENDE	<i>Sozialgeldanspruch des Kindes/Temporäre Bedarfsgemeinschaft/ Wechselnder Aufenthalt</i> §§ 7 Abs. 2 Satz 1, 21 Abs. 6, 40 Abs. 2 Nr. 1, 41, 41a Abs. 1 Satz 1 und 3 SGB II; § 48 SGB X Urteil des 14. Senats des BSG vom 14. 12. 2021 – B 14 AS 73/20 R – ECLI:DE:BSG:2021:141221UB14AS7320R0 – <i>Anmerkung von Heinrich Schürmann, Münster</i>	508
KURZ NOTIERT	Tagungsbericht über das Online-Kontaktseminar des Deutschen Sozialrechtsverbandes am 21. 2. 2022	515
GESAMTSCHAU		V

WU  
WIRTSCHAFTS  
 UNIVERSITÄT  
 WIEN VIENNA  
 UNIVERSITY OF  
 ECONOMICS  
 AND BUSINESS  
 D3-Z243

# NZS

# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zeiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der  
 Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Ulrich Becker

Prof. Dr. Wiebke Brose

Pablo Coseriu

Prof. Dr. Dagnar Felix

Prof. Dr. Stefan Greiner

Prof. Dr. Stephan Harbarth

Prof. Dr. Thorsten Kingreen

Prof. Dr. Ferdinand Kirchhof

Dr. Gerhard Kuorr

Prof. Dr. Katharina von Koppenfels-Spies

Dr. Miriam Meßling

Prof. Dr. Hermann Plagemann

Prof. Dr. Christian Rolfs

Prof. Dr. Franz Ruland

Prof. Dr. Rainer Schlegel

Prof. Dr. Helge Sodan

Prof. Dr. Wolfgang Spellbrink

Prof. Dr. Raimund Waltermann

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

Mit Redaktionsbeilage  
 zum 73. Deutschen  
 Juristentag in Bonn



C.H. BECK

## 16/2022

15. August 2022

31. Jahrgang S. 601-640

### Aus dem Inhalt

*W. Eicher*

Das koordinierende Reha-Verfahren –  
 eine Herausforderung für die Verwaltung 601

*H. Lange/M. Prodan*

NZS-Jahresrevue 2020/2021: Kosten- und  
 Gebührenrecht 606

*BSG*

Prüfrechte der Rentenversicherung gegenüber einem  
 Land (Anm. J. Becker) 620

*LSG Thüringen*

Abgrenzung eines krankenversicherungsrechtlichen  
 Hilfsmittels von einem Mittel zur medizinischen  
 Rehabilitation (Kurzkomentierung H. Müller) 627

*LSG Niedersachsen-Bremen*

Verhältnis von Leistungen der Hilfe zum Lebens-  
 unterhalt zu Leistungen der Grundsicherung für  
 Arbeitsuchende (Kurzkomentierung T. Schweitzer) 632

*LSG Hamburg*

Präklusion nach vorläufiger Leistungsgewährung?  
 (Kurzkomentierung I. Geckeler) 634

*LSG NRW*

Verfassungsgemäßheit der Regelbedarfe für  
 Alleinstehende für 2021 und 2022  
 (Kurzkomentierung C.-P. Bienert) 635

*LSG Berlin-Brandenburg*

Keine uferlose Verlängerung von Arbeitslosengeld wäh-  
 rend Corona (Kurzkomentierung A. Dombrowsky) 636

*LSG Bayern*

Ordnungsgeld bei Nichterscheinen nach abgelehntem  
 Antrag auf Videokonferenz  
 (Kurzkomentierung H. Müller) 640



# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis 16/2022



## NZS aktuell

<i>Gesetzgebung</i>	Das neue Bürgergeld: Mehr Respekt und Sicherheit, weniger Bürokratie GKV-Finanzstabilisierungsgesetz	VI VI
<i>Rechtsprechung</i>	LSG Hessen: Pharmaunternehmen unterliegt vor Gericht	VII
	LSG NRW: SGB II: Gasheizofen als einmaliger Bedarf anerkannt	VII
	LSG Schleswig-Holstein: Erzieherin erstreitet höheres Übergangsgeld	VIII
	SG Hannover: Kostenübernahme für Sexualassistenten nach schweren Arbeitsunfallverletzungen	VIII
<i>Mitteilungen</i>	Arbeitsmarkt Juli 2022. Weiterer Anstieg der Arbeitslosigkeit wegen der Erfassung ukrainischer Geflüchteter	IX
	Anrechnung von kommunalen Energiekostenzuschüssen	IX
	Regierung gibt Auskunft zu digitalen Familienleistungen	IX
	Weiterentwicklung von Pflegezeit und Familienpflegezeit	X
<i>Personalia</i>	Amtsantritt an der Spitze der Bundesagentur für Arbeit: Vorstandsvorsitzende Andrea Nahles nimmt Arbeit auf	X

## Aufsätze und Berichte

<i>Wolfgang Eicher</i>	Das koordinierende Reha-Verfahren – eine Herausforderung für die Verwaltung	601
<i>Hartmut Lange/Miodrag Prodan</i>	NZS-Jahresrevue 2020/2021: Kosten- und Gebührenrecht	606

## Buchbesprechungen

<i>Wolfgang Spellbrink</i>	Psychotherapeutengesetz mit Approbationsordnung für Psycho- therapeutinnen und Psychotherapeuten	618
<i>Stefan Greiner</i>	Arbeits- und Sozialrecht für Europa. Festschrift für Maximilian Fuchs	618

## Rechtsprechung

### Rechtsprechung im Volltext

#### Verfahrensrecht

BSG 27.04.2021 – B 12 R 14/19 R	Prüfrechte der Rentenversicherung gegenüber einem Land (mit Anm. Joachim Becker)	620
------------------------------------	-------------------------------------------------------------------------------------	-----

## Kommentierte Rechtsprechung

### Krankenversicherungsrecht

- LSG Berlin-Brandenburg  
17.03.2022 – L 4 KR 230/19 **Beginn der Entscheidungsfrist bei Cannabis**  
(*Alexander Diehm*) 626
- LSG Thüringen  
23.12.2021 – L 6 KR 1126/18 **Abgrenzung eines krankenversicherungsrechtlichen Hilfsmittels von einem Mittel zur medizinischen Rehabilitation** (*Henning Müller*) 627
- LSG Berlin-Brandenburg  
28.12.2021 – L 9 KR 430/19 **Zum Anspruch auf eine festbetragsfreie Versorgung mit einem nicht zum Festbetrag verfügbaren Arzneimittel (hier: Xalacom®)** (*Theresa Buchholz*) 628

### Teilhaberecht

- LSG Baden-Württemberg  
22.10.2021 – L 12 SB 1495/20 **Zurückweisung eines Rentenberaters im Widerspruchsverfahren**  
(*Jens Senger*) 629

### Pflegeversicherungsrecht

- LSG Baden-Württemberg  
19.11.2021 – L 4 P 2161/21 **Kein Entlastungsbetrag im Falle der Beauftragung eines nicht anerkannten Dienstleisters** (*Sophia Herrscher*) 630

### Rentenversicherungsrecht

- LSG Hessen  
14.12.2021 – L 2 R 411/18 **Auswahlmessen der Behörde bei einem Erstattungsanspruch gegen Miterben** (*Christian Zieglmeier*) 631

### Grundsicherungsrecht

- LSG Niedersachsen-Bremen  
10.12.2021 – L 8 SO 288/17 **Verhältnis von Leistungen der Hilfe zum Lebensunterhalt zu Leistungen der Grundsicherung für Arbeitsuchende** (*Tobias Schweitzer*) 632
- LSG NRW  
19.01.2022 – L 12 AS 213/20 **Deckelung der Unterkunftskosten bei nicht erforderlichem Umzug auch ohne schlüssiges Konzept** (*Jens Senger*) 633
- LSG Hamburg  
27.01.2022 – L 4 AS 99/21 **Präklusion nach vorläufiger Leistungsgewährung?**  
(*Ingo Geckeler*) 634
- LSG NRW  
31.03.2022 – L 2 AS 330/22 B ER **Verfassungsgemäßheit der Regelbedarfe für Alleinstehende für 2021 und 2022** (*Claus-Peter Bienert*) 635

### Arbeitsförderungsrecht

- LSG Berlin-Brandenburg  
27.01.2022 – L 18 AL 45/21 **Keine uferlose Verlängerung von Arbeitslosengeld während Corona**  
(*Alexander Dombrowsky*) 636

### Vertragsarztrecht

- LSG Baden-Württemberg  
23.11.2021 – L 5 KA 4205/18 **Ermächtigung einer Außenstelle nach § 118 Abs. 1 SGB V**  
(*Anne Barbara Lungstras*) 637

### Beitragsrecht

- LSG Schleswig-Holstein  
07.12.2021 – L 10 BA 52/18 **Sozialversicherungsrechtlicher Status von Ärzten im Rahmen von Gesundheitstagen als Präventionsmaßnahme in Unternehmen** (*Alexander Diehm*) 638
- LSG Hamburg  
07.12.2021 – L 3 R 52/20 ZVW **Statusbeurteilung einer Dozentin und Beraterin für einen Auftragnehmer der Bundesagentur für Arbeit** (*Paul-Gerhard Stäbler*) 639

### Verfahrensrecht

- LSG Bayern  
25.04.2022 – L 2 AL 62/22 **Ordnungsgeld bei Nichterscheinen nach abgelehntem Antrag auf Videokonferenz** (*Henning Müller*) 640

# RdA

B 5798

# Recht der Arbeit



Zeitschrift für die Wissenschaft und Praxis des gesamten Arbeitsrechts

In Verbindung  
mit dem Deutschen  
Arbeitsgerichtsverband e.V.  
und dem Institut für  
Arbeits- und Wirtschaftsrecht  
der Universität zu Köln

Herausgegeben von  
Prof. Dr. Martina Ahrendt  
Prof. Dr. Susanne Baer, LL.M.  
Prof. Klaus Bepler  
Inken Gallner  
Prof. Dr. Martin Henssler  
Prof. Dr. Clemens Höpfner  
Prof. Dr. Sudabeh Kamanabrou  
Prof. Dr. Heinrich Kiel  
Prof. Dr. Wilhelm Moll, LL.M.  
Ingrid Schmidt  
Prof. Dr. Rolf Wank

Mit Redaktionsbeilage  
zum 73. Deutschen  
Juristentag in Bonn



C.H. BECK

## 4/2022

Juli/August  
75. Jahrgang S. 189–252

### Abhandlungen

*Bepler, Klaus*  
Zwischenbilanz Tarifeinheitsgesetz 189

*Kolbe, Sebastian*  
Tarifeinheit auf dem Prüfstand – Lehren aus dem  
GDL-Streik 2021 199

*Höpfner, Clemens und Schneck, Jakob*  
Die Rechtmäßigkeit von Arbeitskämpfen am  
Beispiel des Tagesstreiks – Teil II 206

*Herberger, Marie*  
Verbandsklageverfahren für diskriminierungs-  
rechtliche Ansprüche 220

*Hülsmann, Marie-Luisa*  
Grenzen der Meinungsäußerungsfreiheit im  
Arbeitsverhältnis 228

*Ricken, Oliver*  
Der Beweiswert der Arbeitsunfähigkeitsfeststellung –  
Grundlagen und neue Herausforderungen 235

### Entscheidungsbesprechungen

*Strake, Martin*  
Annahmeverzug – böswillig unterlassener  
Zwischenverdienst 244

*Wittlich, Anna Louisa und Krülls, Sebastian*  
Bereitstellung essentieller Arbeitsmittel –  
Kompensation bleibt schwierig 248



# Recht der Arbeit

Zeitschrift für die Wissenschaft und Praxis des gesamten Arbeitsrechts

4/2022



## Abhandlungen

<i>Klaus Bepler</i>	Zwischenbilanz Tarifeinheitsgesetz	189
<i>Sebastian Kolbe</i>	Tarifeinheit auf dem Prüfstand – Lehren aus dem GDL-Streik 2021	199
<i>Clemens Höpfner/ Jakob Schneck</i>	Die Rechtmäßigkeit von Arbeitskämpfen am Beispiel des Tagesstreiks – Teil II	206
<i>Marie Herberger</i>	Verbandsklageverfahren für diskriminierungsrechtliche Ansprüche	220
<i>Marie-Luisa Hülsmann</i>	Grenzen der Meinungsäußerungsfreiheit im Arbeitsverhältnis	228
<i>Oliver Ricken</i>	Der Beweiswert der Arbeitsunfähigkeitsfeststellung – Grundlagen und neue Herausforderungen	235

## Entscheidungsbesprechungen

<i>Martin Strake</i>	Annahmeverzug – böswillig unterlassener Zwischenverdienst Anmerkung zu BAG v. 8.9.2021 – 5 AZR 205/21	244
<i>Anna Louisa Wittlich/ Sebastian Krülls</i>	Bereitstellung essentieller Arbeitsmittel – Kompensation bleibt schwierig Anmerkung zu BAG v. 10.11.2021 – 5 AZR 334/21	248

## Schrifttum

<i>Paul Melot de Beauregard</i>	Philipp Byers Mitarbeiterkontrollen	252
---------------------------------	----------------------------------------	-----

Die nächsten Hefte von RECHT DER ARBEIT veröffentlichen u. a.:

Beiträge des diesjährigen 10. Europarechtlichen Symposions des BAG gemeinsam mit dem DArbGV

Besprechungsaufsätze: *Christiane Brors*: Wann sind aufeinanderfolgende Überlassungen eines Leiharbeitnehmers an denselben Entleiher noch „vorübergehend“ und nicht rechtsmissbräuchlich?  
*Markus Sprenger*: Urlaubskürzung bei „Kurzarbeit Null“



wistra

# Zeitschrift für Wirtschafts- und Steuerstrafrecht

41. Jahrgang | Heft 8 | 15. August 2022

## Inhalt

wistra-online.com

### Beiträge

- Vorsitzende Richterin am LG Dr. Sohe Tschakert, Lübeck – Keine Einziehung ohne rechtliches Gehör** – Anmerkung zu EuGH, Urt. v. 21.10.2021 – C-845/19 und C-863/19, wistra 2022, 332 ..... 309
- Rechtsanwalt (FAfStrR) Dr. Manuel Lorenz, Mainz – Verjährungsbeginn beim Bankrott mit materieller Beendigung der konkreten Bankrotthandlung** ..... 317
- Rechtsanwalt Prof. Dr. Carsten Wegner, Berlin – Rechtsprechungsübersicht: Nebenfolgen wirtschafts- oder steuerstrafrechtlich relevanter Sachverhalte** ..... 322

### Aufsätze in Zeitschriften und Festschriften

- Rechtsanwalt Jonathan Rüschemund, Düsseldorf – Internationales Wirtschaftsstrafrecht** ..... 330

### Rechtsprechung

#### Europäischer Gerichtshof

- EuGH, Urt. v. 21.10.2021 – C-845/19 – C-863/19 ..... 332
- Beteiligungsrechte Dritter im Einziehungsverfahren ..... 332

#### Bundesgerichtshof

- BGH, Beschl. v. 25.1.2022 – 6 StR 426/21 [Ls.] ..... 338
- BGH, Urt. v. 8.3.2022 – 1 StR 360/21 ..... 338
- BGH, Beschl. v. 11.1.2022 – 1 StR 471/21 ..... 341
- BGH, Beschl. v. 25.4.2022 – 5 StR 100/22 ..... 341
- BGH, Beschl. v. 15.12.2021 – 1 StR 362/21 ..... 342
- m. Anm. Stefan Rolletschke** ..... 342
- BGH, Urt. v. 27.4.2022 – 5 StR 278/21 ..... 344
- Einziehungsanordnung gegen den für eine Gesellschaft handelnden Täter ..... 338
- Einziehung und Steuerhinterziehung ..... 338
- Einziehung des Wertes von „Schleusergeld“ ..... 341
- „Herrühren“ bei Geldwäsche ..... 341
- Umsatzsteuerhinterziehung als mitbestrafte Vortat ..... 342
- Abschöpfungsanteil bei Verbandsgeldbuße ..... 344

#### Andere Gerichte

- LG Nürnberg-Fürth, Urt. v. 15.12.2021 – 12 Ns 502 Js 1046/19 ..... 349
- LG Osnabrück, Beschl. v. 9.2.2022 – 12 Qs 32/21 [Ls.] ..... 350
- m. Anm. Kilian Wegner** ..... 350
- Beiseiteschaffen durch Einziehen einer Forderung über das Konto eines Dritten ..... 349
- Durchsuchung der Diensträume einer obersten Bundesbehörde ..... 350

### wistra aktuell

- Rechtsprechungsvorschau** ..... R2
- Aus dem Inhalt der nächsten Hefte** ..... R3
- Aktuelle Rechtsprechung in Kürze** ..... R3
- Aktuelle Nachrichten** ..... R5
- Bericht aus der Gesetzgebung** ..... R7

8/2022

Begründet 1853

# Goldammer's Archiv für Strafrecht

Herausgegeben von:

Prof. Dr. Martin Asholt · Prof. Dr. Armin Engländer · Prof. Dr. Michael Hettinger

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

D3-7273

169. Jahrgang

15. August 2022

S. 421-480

PVSt 3312

- > **Dominik Brodowski** – Strafverfolgung im Namen Europas 421
- > **Alessandro Giannini / Georg Köpferl** – Mehrsprachiges Unionsrecht und Gesetzlichkeitsprinzip (Teil 1) ..... 434
- > **Mohamad El-Ghazi** – Die Redundanz der hypothetischen Einwilligung – Plädoyer für eine Subjektivierung der strafrechtlichen Willensmängellehre ..... 449
- > **Jens Lehmann** – Julian Friedrich Günthner, Kunst und Kriminalität – eine strafrechtliche, kriminologische und phänomenologische Betrachtung der Kunstkriminalität ..... 466
- > **Armin Engländer** – T Markus Funk, Rethinking Self-Defence ..... 470
- > **Felix Bommer** – Alix Giraud-Willer, Kritik starrer Mindeststrafen ..... 474
- > **Christina Globke** – Isabel Wendeburg, Die Bedeutung des Irrtums über täterschaftsbegründende Umstände ..... 477



C.F. Müller

goldammers-archiv.de



286202312208



# Goltdammer's Archiv für Strafrecht

169. Jahrgang | Heft 8 | 15. August 2022

## Inhalt

goltdammers-archiv.de

### Abhandlungen

- Jun.-Prof. Dr. Dominik Brodowski, LL.M. (UPenn), Saarbrücken – Strafverfolgung im Namen Europas – Die Europäische Staatsanwaltschaft als Meilenstein supranationaler Kriminalpolitik** ..... 421
- Wissenschaftlicher Mitarbeiter Alessandro Giannini, München / Rechtsanwalt Georg Köpferl, LL.M., München – Mehrsprachiges Unionsrecht und Gesetzlichkeitsprinzip (Teil 1) – Die Anwendung unionisierter Blankettsanktionsvorschriften am Beispiel der Diskussion über die Sanktionierbarkeit der Marktmanipulation durch Unterlassen** ..... 434
- Prof. Dr. Mohamad El-Ghazi, Universität Trier – Die Redundanz der hypothetischen Einwilligung – Plädoyer für eine Subjektivierung der strafrechtlichen Willensmängellehre** ..... 449

### Schrifttum

- Oberstaatsanwalt Honorar-Professor Dr. Jens Lehmann, Celle – Julian Friedrich Günthner, Kunst und Kriminalität – eine strafrechtliche, kriminologische und phänomenologische Betrachtung der Kunstkriminalität** ..... 466
- Professor Dr. Armin Engländer, München – T Markus Funk, Rethinking Self-Defence – The 'Ancient Right's' Rationale Disentangled** ..... 470
- Professor Dr. Felix Bommer, Zürich – Alix Giraud-Willer, Kritik starrer Mindeststrafen** ..... 474
- Dr. Christina Globke, Mainz – Isabel Wendeburg, Die Bedeutung des Irrtums über täterschaftsbegründende Umstände – Eine Untersuchung der vermeintlichen und verkannten Täterschaft** ..... 477

# Strafrecht

## Strafverteidiger Forum

Heft 8 August 2022

G 26104

www.ag-strafrecht.de

### Aufsätze

*Fleckenstein*, Haftvermeidung durch elektronische Fußfessel

*Festag/Gehrmann*, Was bewirkt Haft beim Inhaftierten?

### Entscheidungen

OLG Frankfurt a.M.: Überlastung des Gerichts und Anordnung der Haftfortdauer

AG Tiergarten: Die Übermittlung eines Einspruchs gegen einen Bußgeldbescheid ist ausschließlich als signiertes Dokument über das beA oder das beBPo zulässig *m. Anm. Graeber*

BGH: Bezugspunkt für ein Einverständnis in eine Freiheitsberaubung ist der potentielle Fortbewegungswille

OLG Oldenburg: Die vollständige Vernichtung eines aus einer rechtswidrigen Tat herrührenden Beziehungsgegenstandes erfüllt nicht den Tatbestand der Geldwäsche

BGH: Der Versuch eines erfolgsqualifizierten Delikts kann auch dadurch verwirklicht werden, dass der Täter zum Grunddelikt ansetzt, die schwere Folge billigend in Kauf nimmt, hinsichtlich beider Tatbestände aber nicht zur Vollendung gelangt *m. Anm. Heuser*

### Herausgeber

RA Prof. Dr. Heiko Ahlbrecht

RA Dr. Stephan Beukelmann

RAin Dr. Julia Exner-Kuhn

RA Dr. Philipp Gehrmann

RAin Dr. Ines Kilian

RA Dr. Dirk Lammer

RA Prof. Dr. Werner Leitner

RAin Sonka Mehner

RA Jes Meyer-Lohkamp

RA Dr. Panos Pananis

RA Christof Püschel

RA Dr. Christian Rode

RAin Diane Waterstradt

und die

Arbeitsgemeinschaft

Strafrecht des DAV

### Redaktion

RA Dr. Stephan Beukelmann

RA Prof. Dr. Olaf Hohmann

RAin Dr. Ines Kilian

RA Dr. Dirk Lammer

RA Michael Rosenthal

### Schriftleitung

RA Dr. Stephan Beukelmann

RA Prof. Dr. Olaf Hohmann

**Aktuell**

*Wildt*, Europa im Überblick 301

**Aufsätze**

*Fleckenstein*, Haftvermeidung durch elektronische Fußfessel 302

*Festag/Gehrmann*, Was bewirkt Haft beim Inhaftierten? 308

**Entscheidungen****Verfahrensrecht**

StPO §§ 121, 122: Überlastung des Gerichts und Anordnung der Haftfortdauer  
OLG Frankfurt a.M., Beschl. v. 30.6.2022 – 2 HEs 224–227/22 313

StPO § 136a: Das Verwertungsverbot des § 136a Abs. 3 S. 2 StPO gilt absolut und auch zugunsten von Mitbeschuldigten  
BGH, Beschl. v. 7.6.2022 – 5 StR 322/21 315

StPO § 140: Rückwirkende Verteidigerbestellung  
LG Frankfurt (Oder), Beschl. v. 30.5.2022 – 24 Qs 36/22 316

StPO § 141: Rückwirkende Verteidigerbestellung  
LG Heilbronn, Beschl. v. 20.6.2022 – 8 Qs 7/22 317

OWiG §§ 167, 100c; StPO § 32d: Die Übermittlung eines Einspruchs gegen einen Bußgeldbescheid ist ausschließlich als signiertes Dokument über das beA oder das beBpo zulässig  
AG Tiergarten, Beschl. v. 5.4.2022 – 310 OWi 161/22  
*m. Anm. Graeber* 318

StPO § 301 S. 1: Beschwerde gegen die Ablehnung eines Terminverlegungsantrags: Anfechtung ist ausnahmsweise dann zulässig, wenn die Entscheidung ermessensfehlerhaft ist  
LG Köln, Beschl. v. 24.5.2022 – 11 Ws 35/22 320

StPO § 304: Nach Eintritt der Rechtskraft ist eine Beschwerde unzulässig, die darauf gerichtet ist, einen außer Vollzug gesetzten (Untersuchungs-)Haftbefehl wieder in Vollzug zu setzen  
KG, Beschl. v. 14.6.2022 – 6 Ws 43–45/22 – 121 AR 57/22 320

StPO § 305 S. 1: Beschwerde gegen die Ablehnung eines Terminverlegungsantrags: Anfechtung ist ausnahmsweise dann zulässig, wenn das Gericht von seinem Ermessen keinen Gebrauch gemacht hat  
LG Darmstadt, Beschl. v. 27.12.2021 – 2 Qs 513/21 322

StPO §§ 344 Abs. 2 S. 2, 24 Abs. 2, 25 Abs. 2 S. 1 Nr. 2: Zu den Anforderungen an die Begründung der Mitwirkung eines wegen Vorbefassung abgelehnten Richters  
BGH, Beschl. v. 7.6.2022 – 5 StR 460/21 323

**Materielles Strafrecht/Strafrechtliche Nebengebiete**

StGB § 239: Bezugspunkt für ein Einverständnis in eine Freiheitsberaubung ist der potentielle Fortbewegungswille  
BGH, Beschl. v. 8.6.2022 – 5 StR 406/21 324

StGB § 261: Die vollständige Vernichtung eines aus einer rechtswidrigen Tat herrührenden Beziehungsgegenstandes erfüllt nicht den Tatbestand der Geldwäsche  
OLG Oldenburg, Beschl. v. 20.6.2022 – 1 SS 30/22 327

StGB § 263a Abs. 1: Eingabe unrichtiger Daten bei Lastschriftauftrag im SEPA-Verfahren  
BGH, Beschl. v. 3.5.2022 – 3 StR 93/22 328

StGB §§ 306a Abs. 1 Nr. 1, 306c, 22: Der Versuch eines erfolgsqualifizierten Delikts kann auch dadurch verwirklicht werden, dass der Täter zum Grunddelikt ansetzt, die schwere Folge billigend in Kauf nimmt, hinsichtlich beider Tatbestände aber nicht zur Vollendung gelangt  
BGH, Urt. v. 12.8.2021 – 3 StR 415/20 *m. Anm. Heuser* 329

**Strafvollstreckung/Strafvollzug**

HmbUVollzG §§ 46 Abs. 6, 5 Abs. 1 S. 1: Auch in der Corona-Pandemie muss darauf hingewirkt werden, dass Untersuchungsgefangene eine angemessene Zeit außerhalb ihrer Hafträume verbringen können  
HansOLG Hamburg, Beschl. v. 20.6.2022 – 1 Ws 16/22 334



# forum poenale

## Herausgeber -

### Editeurs - Editori

Jürg-Beat Ackermann  
Roy Garré  
Gunhild Godenzi  
Yvan Jeanneret  
Konrad Jeker  
Bernhard Sträuli  
Wolfgang Wohlers

## Schriftleitung -

### Direction de revue -

### Direzione della rivista

Sandra Hadorn

RECHTSPRECHUNG | JURISPRUDENCE | GIURISPRUDENZA 242

AUFSÄTZE | ARTICLES | ARTICOLI 275

**Stephan Bernard/Benedikt Homberger/Ingrid Indermaur/  
Beda Meyer Löhrer/Rafael Studer/Magda Zihlmann:** Der Beweisantrag –  
Entscheidungshilfe für die Verteidigungspraxis 275

**Fabian Teichmann/Elisa Castelnovo:** Assistenza giudiziaria  
internazionale nel contesto di procedimenti penali a sfondo politico  
con focus sull'Europa dell'est 281

**Miro Dangubic/Yves Clerc:** Art. 80<sup>d</sup>bis IRSG – ein Überblick 287

**Markus J. Meier:** Landesverweisung, Härtefall und  
migrationsrechtliche Rückstufung 293

**Marc Thommen/Luisa Lichtenberger:** Die Strafbarkeit der Dinge 299

**Wolfgang Wohlers:** Der Verzicht auf die Inanspruchnahme  
von Verteidigungsrechten 307

DOKUMENTATION | DOCUMENTATION | DOCUMENTAZIONE 315

**online+**

Ihre Vorteile auf  
einen Blick: Seite 274

**en ligne+**

Vos avantages en un  
coup d'oeil: Page 274



Stämpfli Verlag

## RECHTSPRECHUNG | JURISPRUDENCE | GIURISPRUDENZA

Nr. 23	TC dei Grigioni del 4. 2. 2021: confisca di valori patrimoniali; reiterato riciclaggio di denaro ( <i>Bemerkungen: Andreas J. Keller</i> ) .....	242
Nr. 24	OGer ZH v. 25. 8. 2021: Gründe für die Strafbefreiung ( <i>Bemerkungen: Matthias Schwaibold</i> ) .....	244
Nr. 25	EGMR v. 2. 11. 2021: Konventionskonformität der nachträglichen Verwahrung ( <i>Bemerkungen: Rafael Studer</i> ) .....	248
Nr. 26	BGer v. 30. 12. 2021: Verletzung des Beschleunigungsgebots in Haftsachen .....	252
Nr. 27	BGer v. 20. 7. 2021: Garantie auf ein faires Verfahren; Verfahrenstrennung ( <i>Bemerkungen: Rolf Rüdisser</i> ) .....	255
Nr. 28	BGer v. 16. 11. 2021: Vorbefassung; Ausstand ( <i>Bemerkungen: Linda Kolaj</i> ) .....	261
Nr. 29	BGer v. 4. 11. 2021: Entsigelung und Durchsuchung; Akteneinsichtsrecht ( <i>Bemerkungen: Lukas Frey</i> ) .....	266
Nr. 30	TF du 26. 11. 2021 : exploitabilité d'un moyen de preuve ; recevabilité du recours <i>stricto sensu</i> ( <i>Commentaire : Stéphane Grodecki</i> ) .....	270

## GESETZGEBUNG | LEGISLATION | LEGISLAZIONE

Revision der Strafprozessordnung – Teilnahmerechte .....	315
Bundesgesetz über polizeiliche Massnahmen zur Bekämpfung von Terrorismus .....	315
Raserdelikte – Abschaffung der Freiheitsstrafe .....	316
Verschiedene Geschäfte .....	316

# ESG

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z343

Zeitschrift für nachhaltige Unternehmensführung

Herausgeberinnen  
und Herausgeber

Schriftleitung

Dr. Marc Ruttloff

Prof. Dr. Eric Wagner

Prof. Dr. Martin Burgi

Christiane Ecker

Steffen Kampeter

Prof. Dr. Cordula

Meckenstock

Prof. Dr. Michael

Nietsch

Anja Olsok

Dr. Carsten Rolle

**Editorial**

**Unionsrechtliche Staatshaftung für  
Luftreinhaltung und Klimaschutz?**

**Drebinger**

**„Etablierte Geschäftsbeziehung“ im  
EU Richtlinienentwurf zu unternehme-  
rischen Sorgfaltspflichten im Bereich  
der Nachhaltigkeit. Ein Blick nach Frank-  
reich.**

**Brück**

**Nachhaltigkeitsziele gemeinsam  
erreichen**

**Interview**

**„Auch wenn überall «ESG» draufsteht,  
so ist doch der Inhalt jeweils ein sehr  
unterschiedlicher.“**

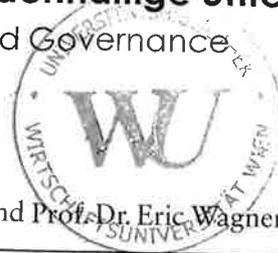
**6/2022**

1. Jahrgang · Seiten 161 bis 192 · 15. August 2022

Verlage C.H.BECK und Vahlen München



s450202206



## Inhaltsverzeichnis

### ■ Editorial

Ruttloff/Wagner	Unionsrechtliche Staatshaftung für Luftreinhaltung und Klimaschutz?	161
-----------------	---------------------------------------------------------------------	-----

### ■ Beiträge

Drebinger	„Etablierte Geschäftsbeziehung“ im EU Richtlinienentwurf zu unternehmerischen Sorgfaltspflichten im Bereich der Nachhaltigkeit. Ein Blick nach Frankreich.	163
Brück	Nachhaltigkeitsziele gemeinsam erreichen	165

### ■ Rechtsprechung

#### Internationales Recht

EuGH	5.5.2022 – C-61/21	EU-Staaten können für Gesundheitsschäden durch zu hohe Luftverschmutzung haften	170
------	--------------------	---------------------------------------------------------------------------------	-----

#### Grund-, Menschenrechte und Arbeitsschutz

BVerfG	1.6.2022 – 1 BvR 75/20	BVerfG zu Gehaltsklage von ZDF-Reporterin	181
--------	------------------------	-------------------------------------------	-----

#### Umwelt

OVG Magdeburg	10.6.2022 – 2 L 21/20.Z.	Denkmalschutzrechtliche Genehmigung einer Solarthermieanlage	183
---------------	--------------------------	--------------------------------------------------------------	-----

### ■ Aktuell

Interview: „Auch wenn überall «ESG» draufsteht, so ist doch der Inhalt jeweils ein sehr unterschiedlicher.“ (Thomas Berndt)	189
Nachrichten	191
Das schreiben die anderen	191



# Steuer und Wirtschaft

Zeitschrift für die gesamten  
Steuerwissenschaften

## Geschäftsführende Herausgeber:

Prof. Dr. Johanna Hey, Köln · Prof. Dr. Christoph Spengel, Mannheim

[steuer-und-wirtschaft.de](http://steuer-und-wirtschaft.de)

## Mitherausgeber:

Prof. Dr. Tina Ehrke-Rabel, Graz · Prof. Dr. Joachim Englisch, Münster ·  
Prof. Dr. Dr. h.c. Clemens Fuest, München · Prof. Dr. Joachim Hennrichs, Köln · Prof. Dr. Hanno  
Kube, Heidelberg · Prof. Dr. Ralf Maiterth, Berlin · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Schön, München ·  
Prof. Dr. Roman Seer, Bochum

Redaktion: StB Dr. Gary Rüsich

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

- Debatte >**
- Joachim Englisch** – Chancen und Herausforderungen der internationalen effektiven Mindeststeuer – GloBE ..... 185
- Christoph Spengel** – Probleme einer globalen Mindeststeuer und Alternativen ..... 189
- Sebastian Eichfelder** – Geforderte Steuerpflicht bei privaten Immobilienveräußerungen: Ein Wegfall steuerlicher Privilegien ist keine „Doppelbesteuerung“ ..... 192
- Abhandlungen >**
- Heribert M. Anzinger** – Zur subjektiven Zurechnung von Aktien bei echten Pensions- und wechselseitigen Wertpapierleihgeschäften im Handels- und Steuerbilanzrecht und im System des Kapitalertragsteuerabzugs ..... 194
- Amadeus Bach / Jannes Drechsler / Julian Funck** – Die Einordnung von verbrieften derivativen Geschäften unter den steuerlichen Termingeschäftsbegriff am Beispiel von Optionsscheinen ..... 212
- Sebastian Eichfelder / Mike Kluska / Jonas David Knaisch / Juliane Selle** – Steuersatzsenkungen versus Sonderabschreibungen: Was ist die bessere Strategie zur Förderung der Standortattraktivität Deutschlands? ..... 226
- Kay Blaufus / Thomas Keß** – Rechtssicherheit im Unternehmenssteuerrecht – Ergebnisse einer Befragung ..... 241
- Stephan Kudert / Dino Höppner / Thu Thao Porebski** – Eine ökonomische Betrachtung zur Übermaßbesteuerung von veranlagten Einkünften beschränkt Einkommensteuerpflichtiger ..... 258

**ottoschmidt**



86209522203



# Steuer und Wirtschaft

Zeitschrift für die gesamten Steuerwissenschaften



## Geschäftsführende Herausgeber:

Prof. Dr. Johanna Hey, Köln · Prof. Dr. Christoph Spengel, Mannheim

## Mitherausgeber:

Prof. Dr. Tina Ehrke-Räbel, Graz · Prof. Dr. Joachim Englisch, Münster · Prof. Dr. Dr. h.c. Clemens Fuest, München · Prof. Dr. Joachim Hennrichs, Köln · Prof. Dr. Hanno Kube, Heidelberg · Prof. Dr. Ralf Maiterth, Berlin · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Schön, München · Prof. Dr. Roman Seer, Bochum

## Begründet 1922 von Heinrich Reinach

**Ehemalige Herausgeber:** Enno Becker · Dieter Birk · Carl Boettcher (geschäftsführend 1934–1962) · Ottmar Bühler · Jan van Dijck · Herbert Dorn · Wilhelm Ehrhard (geschäftsführend 1934–1935) · Karl Heinrich Friauf (geschäftsführend 1971–1973) · Werner Friedrich · Rolf Grabower · Manfred Groh · Karl-Heinrich Hansmeyer (geschäftsführend 1971–1973) · Anton Heigl · Albert Hensel · Norbert Herzig · Ludwig Heßdörfer · Ernst Höhn · Otto Kahn · Paul Kirchhof · Friedrich Klein · Brigitte Knobbe-Keuk (geschäftsführend 1980–1982) · Heinrich Wilhelm Kruse · Joachim Lang (geschäftsführend 1989–2014) · Dieter Leibrecht (geschäftsführend 1958–1970) · Roland Löhlein · Gerhard Mann (geschäftsführend 1971–1973) · Wolfgang Mersmann · Ludwig Mirre · Heinz Oeftering · Heinz Paulick · Heinz-Jürgen Pezzer · Johannes Popitz · Alexander Prugger · Arndt Raupach · Heinrich Reinach (geschäftsführend 1922–1933) · Wolfram Reiß · Gerd Rose (geschäftsführend 1971–1973) · Günter Schmolders (geschäftsführend 1971–1973) · Dieter Schneider · Joachim Schulze-Osterloh · Hartmut Söhn · Gerold Stoll · Klaus Tipke (geschäftsführend 1971–1988) · Christoph Trzaskalik · Otto Veiel · Klaus Vogel · Franz W. Wagner · Otto L. Walter · Franz Wassermeyer · Günter Wöhe · Franz Zitzlaff

## Inhalt

[steuer-und-wirtschaft.de](http://steuer-und-wirtschaft.de)

### Debatte

#### Die globale Mindeststeuer

- Prof. Dr. Joachim Englisch* – Chancen und Herausforderungen der internationalen effektiven Mindeststeuer – GloBE ..... 185
- Prof. Dr. Christoph Spengel* – Probleme einer globalen Mindeststeuer und Alternativen ..... 189

#### Die Besteuerung privater Immobilienveräußerungen

- Prof. Dr. Sebastian Eichfelder* – Geforderte Steuerpflicht bei privaten Immobilienveräußerungen: Ein Wegfall steuerlicher Privilegien ist keine „Doppelbesteuerung“ ..... 192

### Abhandlungen

#### *Prof. Dr. Heribert M. Anzinger, Ulm* – Zur subjektiven Zurechnung von Aktien bei echten Pensions- und wechselseitigen Wertpapierleihgeschäften im Handels- und Steuerbilanzrecht und im System des Kapitalertragsteuerabzugs

- Im Fahrwasser der rechtlichen Aufarbeitung von Cum-/Ex- und Cum-/Cum-Gestaltungen sind Grundfragen der subjektiven Zurechnung bei Aktiengeschäften neu gestellt worden. Der BFH hat diese Zurechnungsfragen zuletzt in der Entscheidung vom 2.2.2022 vor die Anwendung der allgemeinen Missbrauchsvorschrift des § 42 AO gerückt und die Bedeutung von Gesamtvertragskonzepten für die Zurechnung betont (BFH v. 2.2.2022 – I R 22/20). Der folgende Beitrag geht der Frage der subjektiven Zurechnung von Aktien in einem anderen Kontext bei echten Pensions- und wechselseitigen Wertpapierleihgeschäften nach. Er nimmt die Einordnung im Handels- und Steuerbilanzrecht zum Ausgangspunkt für weiterführende Überlegungen im System des Kapitalertragsteuerabzugs. .... 194



## Inhalt

**Dr. Amadeus Bach, Mannheim / Jannes Drechsler, Frankfurt/M. / Julian Funck, Frankfurt/M. – Die Einordnung von verbrieften derivativen Geschäften unter den steuerlichen Termingeschäftsbegriff am Beispiel von Optionsscheinen**

Seit dem Veranlagungszeitraum 2021 sieht § 20 Abs. 6 S. 5 EStG eine Verlustverrechnungsbeschränkung für Termingeschäfte vor. Während die Reichweite des steuerlichen Termingeschäftsbegriffs bisher vom BFH hinsichtlich verbrieft derivativer Geschäfte im Bereich privater Vermögensverwaltung offengelassen werden konnte, zwingt die Verlustverrechnungsbeschränkung nunmehr zur eindeutigen Einordnung solcher Geschäfte. Dieser Beitrag setzt sich vor dem Hintergrund aufsichtsrechtlicher und ökonomischer Erwägungen am Beispiel von Optionsscheinen mit der Frage auseinander, wie sich die Verbriefung von Termingeschäften auf deren steuerrechtliche Einordnung auswirkt. Es sprechen gute Gründe dafür, die Termingeschäftseigenschaft durch die Verbriefung nicht entfallen zu lassen, sodass weitgehend ökonomisch identische Finanzinstrumente nicht unterschiedlich besteuert werden. Aufgrund verbleibender Unsicherheiten bleibt eine Klarstellung durch den Gesetzgeber zu wünschen. .... 212

**Prof. Dr. Sebastian Eichfelder / Mike Kluska / Jonas David Knaisch / Juliane Selle, alle Magdeburg – Steuersatzsenkungen versus Sonderabschreibungen: Was ist die bessere Strategie zur Förderung der Standortattraktivität Deutschlands?**

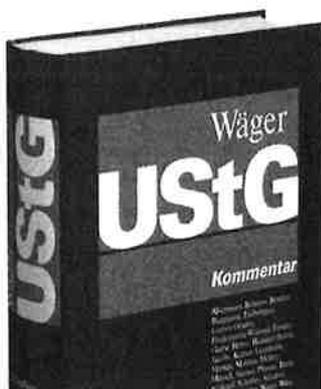
Wir vergleichen den Einfluss von zwei unterschiedlichen steuerpolitischen Strategien – eine dauerhafte Senkung der Unternehmenssteuerbelastung (etwa des Körperschaftsteuersatzes) und temporäre Sonderabschreibungen. Dabei greifen wir sowohl auf die empirische Literatur zum Einfluss von Unternehmenssteuern auf die Standortwahl und Investitionen als auch auf international anerkannte Indizes zur Standortattraktivität zurück. Unternehmensbefragungen, die ökonomische Literatur sowie Standortindizes legen nahe, dass der direkte Effekt der Unternehmensbesteuerung auf die Standortattraktivität Deutschlands moderat ist. Zudem verweisen Standortindizes auf Defizite Deutschlands in standortrelevanten Bereichen (Demographie, Digitalisierung, Infrastruktur). Wir argumentieren, dass sich die Steuerpolitik auf die Förderung von Investitionen konzentrieren sollte, um entsprechende Defizite auszugleichen (indirekte Effekte). Dabei erscheinen Sonderabschreibungen als zielgenaueres, effektiveres und kostengünstigeres Instrument der Steuerpolitik zur Förderung der Investitionstätigkeit und Standortattraktivität. .... 226

**Prof. Dr. Kay Blaufus / Dr. Thomas Keß, beide Hannover – Rechtssicherheit im Unternehmenssteuerrecht – Ergebnisse einer Befragung**

Der vorliegende Beitrag stellt die Ergebnisse einer Befragung von Steuerexperten aus Finanzverwaltung, Finanzgerichtsbarkeit, Steuerberatung und Unternehmen zum Thema Rechtssicherheit im deutschen Unternehmenssteuerrecht dar. Es zeigt sich, dass der Rechtssicherheit in der Steuerpraxis ein sehr hoher Stellenwert beigemessen wird. Der derzeitige Beitrag von Gesetzgebung, Finanzverwaltung und Rechtsprechung zur Rechtssicherheit wird jedoch nur mit befriedigend bewertet. Besonders schlecht wird die Bestimmtheit der Rechtsnormen, die Verfahrensdauer von Gerichts- und Verwaltungsverfahren sowie der Aspekt der Zeitnähe von Betriebsprüfungen beurteilt. Bei der Bewertung der derzeitigen Ausgestaltung von Instrumenten zur Reduktion der Rechtsunsicherheit schneidet die Lohnsteuer-Anrufungsauskunft gut ab. Als unzureichend wird hingegen die derzeitige Ausgestaltung der Instrumente zur Schaffung grenzüberschreitender Rechtssicherheit beurteilt. De lege ferenda würde zudem v.a. die Einführung einer begleitenden Betriebsprüfung zur Schaffung von mehr Rechtssicherheit als gut bewertet. Bezüglich der Wirkungen auf Investitionsentscheidungen zeigt sich, dass sich sowohl die subjektiv wahrgenommene Rechtsunsicherheit von Steuersystemen als auch objektive Unterschiede bezüglich künftiger Steuersatzschwankungen negativ auf die Standortwahl von Direktinvestitionen auswirken können. .... 241

**Prof. Dr. Stephan Kudert / Dr. Dino Höppner / Thu Thao Porebski, alle Frankfurt (Oder) – Eine ökonomische Betrachtung zur Übermaßbesteuerung von veranlagten Einkünften beschränkt Einkommensteuerpflichtiger**

Der Beitrag analysiert, ob die Verweigerung der steuerlichen Berücksichtigung des Existenzminimums für beschränkt Steuerpflichtige, die veranlagt werden, de lege lata zu einer Übermaßbesteuerung führt. Dafür werden zwei Methoden entwickelt, die zeigen, wie der Gesetzgeber unbeschränkt Steuerpflichtigen, aber nicht beschränkt Steuerpflichtigen, ein steuerfreies Existenzminimum sachgerecht gewähren kann. Den Referenzrahmen für die Messung bilden das Leistungsfähigkeitsprinzip sowie das europarechtliche Diskriminierungsverbot. Als Ergebnis der Untersuchung wird ein Änderungsvorschlag für § 50 Abs. 1 EStG unterbreitet. .... 258



## 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](https://www.otto-schmidt.de)

## Inhalt

**Aus der internationalen Diskussion****Ausgewählt am Max-Planck-Institut für Steuerrecht und Öffentliche Finanzen**

<i>Gustavo Weiss de Resende</i> – „El Principio de Capacidad Económica en una Encrucijada“ – Álvaro Rodríguez Bereijo, Revista Española de Derecho Financiero n° 191, 2021, S. 153–182.....	271
<i>Sarah Lauer</i> – „L'interprétation juridictionnelle de la loi fiscale“ – Gilles Bachelier, Revue de droit fiscal 2022, n° 5, S. 23–30.....	272

**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.

**Drei Vorteile  
im Abonnement:**

- > **Viermal jährlich die Zeitschrift** – so bleiben Sie immer auf dem Laufenden
- > Zugriff auf das Modul **StuW online plus** mit dem StuW-Archiv seit 2000 sowie Volltexte zu Gesetzen, Gerichtsentscheidungen, Verwaltungsanweisungen
- > Mobile Nutzung über die **Otto-Schmidt-Zeitschriften-App**

**Im Probeabo 3 Monate  
gratis nutzen!**

Das kostenlose Probeabo inkl. Online-Modul und App gibt's hier: **www.otto-schmidt.de** oder telefonisch beim Kundenservice 0221 93738-997

# NZG

# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

B 6690

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z1P6

## Herausgeber

Prof. Dr. Holger Altmepfen  
Prof. Dr. Alfred Bergmann  
Prof. Dr. Wulf Goette  
Prof. Dr. Jürgen Götz  
Prof. Dr. Mathias Habersack  
Prof. Dr. Joachim Hennrichs  
Prof. Dr. Dieter Leuring  
Prof. Dr. Hanno Merkt  
Prof. Dr. Peter O. Mülbert  
Dr. Bernhard Schaub  
Dr. Kersten von Schenck  
Prof. Dr. Jessica Schmidt  
Dr. Sven H. Schneider  
Priv.-Doz. Dr. Christoph A. Weber  
Prof. (em.) Dr. Dres. h. c.  
Harm Peter Westermann  
Dr. Hildegard Ziemons

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

Mit Redaktionsbeilage  
zum 73. Deutschen Juristentag  
in Bonn



C.H. BECK

## 22/2022

10. August 2022  
25. Jahrgang S. 1033–1080

## Aus dem Inhalt

*S. Mock*

Staatliche Rettungsmaßnahmen oder Unternehmens-  
restrukturierung – Die Qual der Wahl? (Editorial) 1033

*A. H. Meyer/D. Schwiete*

Totgesagte leben länger – ein Plädoyer für das  
„Feststellungsmodell“ als Gestaltungsoption im  
Beschlussmängelrecht 1035

*J. Lieder*

Substitution der Präsenz- und Online-Beurkundung  
durch einen österreichischen Notar 1043

*BGH*

Haftung für rückständige Einlageverpflichtungen  
(Anm. *A. le Dandreck*) 1054

*OLG Nürnberg*

Umfang der Pflichten eines Geschäftsführers im  
Rahmen der internen Unternehmensorganisation 1058

*OLG Karlsruhe*

Verein fasst wirksam Umwandlungsbeschluss in  
virtueller Mitgliederversammlung 1066

*OGH Österreich*

Verlust der Rechtsfähigkeit einer englischen Limited  
(Anm. *Ch. Thomale*) 1072

*EuGH*

Gerichtszuständigkeit bei Sitzverlegung nach  
Insolvenzantrag 1078



8250202222

# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

NZG 22/2022

25. Jahrgang · 10. August 2022 · Seite 1033–1080

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

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

## Inhalt

Editorial		<i>S. Mock</i> , Staatliche Rettungsmaßnahmen oder Unternehmensrestrukturierung – Die Qual der Wahl?	1033
Report		Mitteilungen: Heute im Bundestag	1034
Aufsätze		<i>A. H. Meyer/D. Schwiete</i> , Totgesagte leben länger – ein Plädoyer für das „Feststellungsmodell“ als Gestaltungsoption im Beschlussmängelrecht	1035
		<i>J. Lieder</i> , Substitution der Präsenz- und Online-Beurkundung durch einen österreichischen Notar	1043
Rechtsprechung			
<i>Personengesellschaftsrecht</i>			
BGH	05.04.2022 – II ZR 30/21	Haftung für rückständige Einlageverpflichtungen (m. Anm. von <i>A. le Dandecq</i> )	1054 1056
<i>Kapitalgesellschaftsrecht</i>			
OLG Nürnberg	30.03.2022 – 12 U 1520/19	Umfang der Pflichten eines Geschäftsführers im Rahmen der internen Unternehmensorganisation	1058
<i>Umwandlungsrecht</i>			
OLG Karlsruhe	14.01.2022 – 19 W 20/21 (Wx)	Verein fasst wirksam Umwandlungsbeschluss in virtueller Mitgliederversammlung	1066

## Vereinsrecht

OLG Bbg.	23.03.2022 – 7 W 37/22	Wirtschaftlicher Geschäftsbetrieb eines Vereins	1067
KG	21.04.2022 – 22 W 12/22	Bestellung eines besonderen Vertreters bei einem Verein	1068
OLG Bbg.	20.04.2022 – 7 W 44/22	Wirksamkeit der satzungswidrigen Bestellung eines Vorstandsmitglieds	1070

## Verfahrens- und Kostenrecht

LG Düsseldorf	07.03.2022 – 25 OH 24/20	Abgrenzung zwischen vermögensverwaltenden und operativ tätigen Gesellschaften	1070
---------------	--------------------------	-------------------------------------------------------------------------------	------

## Andere Rechtsgebiete

OGH Österreich	27.01.2022 – 9 Ob 74/21d	Verlust der Rechtsfähigkeit einer englischen Limited (m. Anm. von <i>Ch. Thomale</i> )	1072 1076
EuGH	24.03.2022 – C-723/20	Gerichtszuständigkeit bei Sitzverlegung nach Insolvenzantrag	1078

ISSN 1434-9272

### NZG – Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht (NZG)

Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a.M.; Telefon: (069) 756091-0; Telefax: (069) 756091-49; E-Mail: NZG@beck-frankfurt.de; Internet: www.nzg.beck.de

Schriftleitung:  
Rechtsanwältin *Dr. Melanie Döge, LL.M. (V.i.S.d.P.)*

Mitglieder der Redaktion: Rechtsanwältin *Anett Hoffmann*; Rechtsanwältin *Jennifer Böhner, LL.M.*; *Maika Goldbach* (Schlussredaktion).

**Manuskripte und andere Einsendungen:** Alle Einsendungen sind an die o. g. Adresse zu richten. Es besteht keine Haftung für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigefügt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss in Textform erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt die Autorin/der Autor dem Verlag C.H. BECK an ihrem/seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektroni-

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

**Redaktionsrichtlinie C.H.BECK:** Redaktionsrichtlinien und Werkabkürzungen sind im Zitierportal des Verlags C.H.BECK abrufbar: [www.zitierportal.de](http://www.zitierportal.de)

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

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München. Media-Beratung: Telefon (089) 3 81 89-687, Telefax (089) 3 81 89-589. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (089) 3 81 89-609, Telefax (089) 3 81 89-589, E-Mail: [anzeigen@beck.de](mailto:anzeigen@beck.de). Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Mehling*.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (089) 3 81 89-0, Telefax: (089) 3 81 89-398, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. Amtsgericht München, HRA 48 045. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

Erscheinungsweise: Dreimal im Monat.

**Bezugspreise 2022:** Jahresabo € 479,- (inkl. MwSt.). **Vorzugspreis** bei Bezug der NJW: jährlich € 439,- (inkl. MwSt.). Einzelheft € 19,- (inkl. MwSt.). **Versandkosten** jeweils zugänglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. Jahrestitel und -register sind nur mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

**KundenServiceCenter:**  
Telefon: (089) 3 81 89-750,  
Telefax: (089) 3 81 89-358.  
E-Mail: [kundenservice@beck.de](mailto:kundenservice@beck.de)

**Abbestellung:**  
Abbestellfristen finden Sie unter: [www.beck-shop.de/nzg-neue-zeitschrift-gesellschaftsrecht/product/1340](http://www.beck-shop.de/nzg-neue-zeitschrift-gesellschaftsrecht/product/1340)

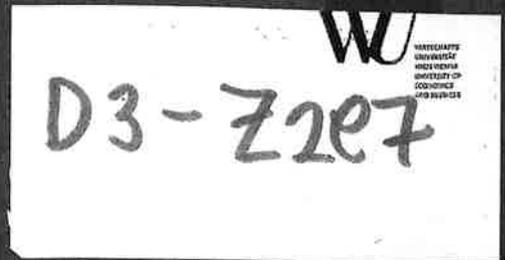
**Adressenänderungen:** Teilen Sie uns rechtzeitig Ihre Adressenänderungen mit. Dabei geben Sie bitte neben dem Titel der Zeitschrift die neue und die alte Adresse an.

**Hinweis gemäß Art. 21 Abs. 1 DSGVO:** Bei Anschriftenänderung kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeauftrag gestellt ist. Hiergegen kann jederzeit mit Wirkung für die Zukunft Widerspruch bei der Post AG eingelegt werden.

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



[chbeck.de/nachhaltig](http://chbeck.de/nachhaltig)



September 2022 / Heft 3, Seiten 245–388 (10. Jahrgang)

- 
- 245 Hass im Netz – (Un-)Wirksame Bekämpfung 5-4-9-1 Null?  
250 Kurznachrichten und -beiträge (zusammengestellt von Peter Burgstaller)

**Aufsätze**

- 253 Europäische Auftragsverarbeiter im internationalen Datentransfer  
Christine Burgstaller  
259 Die Aufsichtsbehörde für Verwertungsgesellschaften – Aufgaben, Befugnisse  
und deren Grenzen  
Stephan Briem  
265 The Unknowable – Das urheberrechtliche Pastiche als unbekanntes Wesen  
Clemens Thiele  
270 „LOOTBOXEN“  
Urim Bajrami / Lukas Pachschwöll

**Judikaturspiegel**

- 283 Sammlung ausgewählter informationsrechtlicher Entscheidungen österreichischer,  
deutscher und europäischer Spruchkörper (ZIIR-Slg 2022/44 – 2022/78)

**Judikatur**

- 291 Datenschutzrecht  
309 E-Commerce Recht  
335 Lauterkeits- und Immaterialgüterrecht  
348 Persönlichkeits- und Medienrecht

**EuGH Vorlagefragen**

**Service-Teil**

---

Herausgeberredaktion: P. Burgstaller, C. Thiele  
Herausgeber: T. Höhne, A. Wiebe

# GRUR

WU  
D3-Z177

## Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht

Zeitschrift herausgegeben von der Deutschen Vereinigung  
für gewerblichen Rechtsschutz und Urheberrecht

- 1177 | WOLFGANG MORAWEK  
Aus der Rechtsprechung des BPatG im Jahre 2021  
– Teil II: Patent- und Gebrauchsmusterrecht
- 1185 | DOMINIK MEIER  
Irreführung – „A more economic approach“
- 1192 | JULIAN GROßE-OPHOFF/JOHANNA VOGET  
Shared Data with Limited Access
- 1200 | BGH  
Öffentliche Zugänglichkeit von Dokumenten auf einem  
ftp-Server – Initialisierungsverfahren
- 1213 | BPatG  
Keine Erfinderbenennung durch Künstliche Intelligenz  
– FOOD CONTAINER
- 1217 | OLG Hamburg  
Erlaubtes Tonträger-Sampling bei Überführung in  
selbstständiges Werk – Metall auf Metall III
- 1225 | EuGH  
Unzulässige Bezeichnung eines in Dänemark erzeugten  
und zur Ausfuhr in Drittländer bestimmten Käses als „Feta“  
– Kommission/Dänemark (Feta)
- 1245 | BGH  
Voraussetzungen für sog. „Verletzungsunterlassungsanspruch“  
– Verletzungsunterlassungsanspruch

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

# 16/2022

Seiten 1177 bis 1256  
124. Jahrgang  
13. August 2022

  
C.H. BECK



J450202216

## Inhalt

- AUFSÄTZE**
- 1177** | WOLFGANG MORAWEK  
Aus der Rechtsprechung des BPatG im Jahre 2021.  
Teil II: Patent- und Gebrauchsmusterrecht
- 1185** | DOMINIK MEIER  
Irreführung – „A more economic approach“
- 1192** | JULIAN GROÙE-OPHOFF/JOHANNA VOGET  
Shared Data with Limited Access. Ein Einblick in das japanische  
Datenrecht im Vergleich mit nationalen und europäischen  
Regelungsregimen
- REPORT**
- 1196** | HENRIKE WEIDEN  
Aktuelle Berichte – August 2022
- MITTEILUNGEN**
- 1199** | Hinweis des Fachausschusses Wettbewerbs- und Markenrecht  
zum Außerkrafttreten des Vertrags zwischen der Schweiz und  
Deutschland betreffend den gegenseitigen Patent-, Muster- und  
Markenschutz (Stephan Freischem)
- BUCHBESPRECHUNGEN**
- 1199** | HERMANN-JOSEF BUNTE/FABIAN STANCKE: Kartellrecht  
mit Vergaberecht und Beihilfenrecht. Lehrbuch für Studium und  
Praxis (Andrea Lohse)
- RECHTSPRECHUNG**  
Patentrecht
- 1200** | BGH 3.5.2022 – X ZR 32/20  
Öffentliche Zugänglichkeit von Dokumenten auf einem ftp-Server  
– Initialisierungsverfahren
- 1209** | BGH 22.2.2022 – X ZR 103/19  
Keine rückwirkende Erteilung einer ausschließlichen Lizenz  
– Bakterienkultivierung
- 1213** | BPatG 11.11.2021 – 11 W (pat) 5/21  
Keine Erfinderbenennung durch Künstliche Intelligenz  
– FOOD CONTAINER

- Urheberrecht **1217** | OLG Hamburg 28.4.2022 – 5 U 48/05  
Erlaubtes Tonträger-Sampling bei Überführung in selbstständiges Werk – Metall auf Metall III
- Marken- und  
Kennzeichenrecht **1225** | EuGH 14.7.2022 – C-159/20  
Unzulässige Bezeichnung eines in Dänemark erzeugten und zur Ausfuhr in Drittländer bestimmten Käses als „Feta“ – Kommission/Dänemark (Feta)
- 1228** | OLG Nürnberg 29.3.2022 – 3 U 3358/21  
Wettbewerbs- und markenrechtliche Ansprüche wegen bestimmter farblicher Gestaltung von Preisetiketten – Streifen „rot-orange-gelb“
- Wettbewerbsrecht **1236** | EuGH 24.2.2022 – C-536/20  
Der Begriff des „Unternehmers“ in Verbraucherverträgen und Informationspflichten in Fernabsatzverträgen – Tiketa/M. Š.
- 1240** | OLG Frankfurt a. M. 19.5.2022 – 6 U 251/21  
Unzulässigkeit des Angebots von Vermögensanlagen bei bestehender Interessenverflechtung nach VermAnlG – Crowdfunding-Plattform
- 1243** | OLG Frankfurt a. M. 2.6.2022 – 6 U 60/21  
Auslegung einer Ausnahmegenehmigung zum Einsatz eines Mietwagens mit „pauschalen Festpreisen“ – Uber-App
- Persönlichkeits-, Medien-  
und Datenrecht **1245** | BGH 21.6.2022 – VI ZR 395/19  
Voraussetzungen für sog. „Verletzungsunterlassungsanspruch“ – Verletzungsunterlassungsanspruch
- 1247** | OLG Köln 10.3.2022 – 15 U 244/21  
Abwägung zwischen Persönlichkeitsrecht und Meinungsfreiheit – Krankes Schwein
- 1252** | OLG Frankfurt a. M. 2.3.2022 – 13 U 206/20  
Voraussetzungen eines Schadensersatzanspruchs nach DS-GVO – Bewerbungsprozess
- V** | Impressum



**16.2022**  
 Jahrgang 75 / 15.08.22  
 ISSN 0340-9031 / www.wpg.de  
 406/62215

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



**KOMPETENZ SCHAFFT VERTRAUEN**

**ASSURANCE**

# Künftige Pflicht zur Prüfung der Nachhaltigkeitsberichterstattung im Lagebericht

Dr. Christian Orth und Yvonne C. Meyer » 909

**ASSURANCE**

**KI-basierte Datenanalysen und risikoorientierter Prüfungsansatz**  
 Prof. Dr. Kai-Uwe Marten, Tassilo Lars Fähr und Stephen McIntosh » 898

**RECHNUNGSLEGUNG**

**Elektronische Berichterstattung in Deutschland**  
 Prof. Dr. Henning Zülch, Hendrik Pieper und Marina Mäurer » 914

**FINANCIAL SERVICES**

**Regulierung des Finanzsektors - Entwicklungen von Januar bis Mai 2022**  
 Dr. Max Weber, Dr. Thomas Grauer und Sabine Schmid » 926

**MANAGEMENT & BERATUNG**

**Zur objektivierten Bewertung von Personengesellschaften nach IDW S 1 i. d. F. 2008 unter Berücksichtigung der Option zur Körperschaftsteuer**  
 Ulrich Kühnen » 936

**SEITENBLICK**

**Wie mit „Bibi Bilanzierung“ Studierende für den Berufsstand begeistert werden können**  
 Prof. Dr. Corinna Ewelt-Knauer, Fabienne Herrmann und Henning Schütz » 947



## ASSURANCE

### KOMPAKT

IAASB: geplante Änderungen an ISA 260 (Revised) und ISA 700 (Revised) ..... » 897

Fragen und Antworten zum IESBA Code of Ethics ..... » 897

### ANALYSE

KI-basierte Datenanalysen und risikoorientierter Prüfungsansatz  
*Prof. Dr. Kai-Uwe Marten, Tassilo Lars Föhr und Stephen McIntosh* ..... » 898

Green and more: Künftige Pflicht zur Prüfung der Nachhaltigkeits-  
berichterstattung im Lagebericht – Eine Herausforderung nicht nur für  
den Berufsstand  
*Dr. Christian Orth und Yvonne C. Meyer* ..... » 909



## RECHNUNGSLEGUNG

### KOMPAKT

EU-Taxonomie: Berichtsentwurf zu sozialen Mindeststandards  
(Mindestschutz) ..... » 912

Global Reporting Initiative: neuer Standard für die Produktion an Land und  
zu Wasser ..... » 913

### ANALYSE

Elektronische Berichterstattung in Deutschland – Wahrnehmungen und  
Erfahrungen zum Einfluss von ESEF auf die Erstellung, Offenlegung und  
Nutzung von Jahresfinanzberichten  
*Prof. Dr. Henning Zülch, Hendrik Pieper und Marina Mäurer* ..... » 914



## FINANCIAL SERVICES

### KOMPAKT

Eckpunktepapier für ein Zukunftsfinanzierungsgesetz ..... » 922

Klima-Stresstest der EZB: Banken müssen Risiken stärker beachten ..... » 922

Europäisches Regelwerk für Krypto-Währungen ..... » 924

Erweiterung des Merkblatts zur Bail-in-Implementierung ..... » 924

Europäischer Stresstest von zentralen Gegenparteien ..... » 924

BaFin übernimmt ESMA-Leitlinien zur Bewertung zentraler Gegenparteien ... » 925

BaFin-Rundschreiben zu Hochrisikostaaten ..... » 925

Geldmarktfonds: BaFin wendet aktualisierte ESMA-Leitlinien an ..... » 925

### ANALYSE

Regulierung des Finanzsektors – Entwicklungen von Januar bis Mai 2022  
*Dr. Max Weber, Dr. Thomas Grauer und Sabine Schmid* ..... » 926



## MANAGEMENT & BERATUNG

### KOMPAKT

CSR-Risiken in der Lieferkette managen ..... » 935

ASW-Leitfaden zum Umgang mit Cyberangriffen ..... » 935

### ANALYSE

Zur objektivierten Bewertung von Personengesellschaften nach IDW S 1  
i. d. F. 2008 unter Berücksichtigung der Option zur Körperschaftsteuer  
*Ulrich Kühnen* ..... » 936



## STEUERN & RECHT

### KOMPAKT

Geplante Umsetzung der geänderten Amtshilferichtlinie ..... » 944

Knock-out-Zertifikate sind keine Termingeschäfte ..... » 945

BFH: Ernstliche Zweifel an der Höhe der Säumniszuschläge ..... » 945

Regierungsentwurf für ein Gesetz zur Umsetzung der Umwandlungsrichtlinie ..... » 946



## SEITENBLICK

### ANALYSE

Wie mit „Bibi Bilanzierung“ Studierende für den Berufsstand begeistert  
werden können  
*Prof. Dr. Corinna Ewelt-Knauer, Fabienne Herrmann und Henning Schütz* ..... » 947

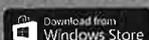


# IDW Bibliothek

# WPg

## WPg digital - im Web und als App

Die WPg ist Teil der umfassenden IDW Bibliothek. Dort finden Sie Ihre erworbenen digitalen IDW Produkte, wie z.B. IDW Verlautbarungen, WPH Edition, IDW Textausgaben und natürlich die WPg. Nutzen Sie die Inhalte ganz einfach Online wie Offline.



WEITERE INFOS: [WWW.IDW-VERLAG.DE/WPG](http://WWW.IDW-VERLAG.DE/WPG)

# NJW

# Neue Juristische Woche

D3-Z171

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

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

- B. Strobel*  
Digitaler Fernzugriff und verbotene Eigenmacht 2361
- M. Ellerbeck*  
Kosten der Überprüfung (un)berechtigter Mängelrügen 2367
- N. Yassari*  
Grundsatz der engsten Verbindung im internationalen  
Unterhaltsrecht 2372
- N. Stackmann*  
Aktuelle Rechtsprechung zum Bankrecht 2375
- J. J. Vasel*  
Zeitenwenden im Abtreibungsrecht 2378
- BGH  
Kündigung eines Nießbrauchsverhältnisses  
(Anm. P. Becker) 2394
- BGH  
Keine Entfernung von Relief mit antijüdischer Symbolik  
an Kirche (Anm. T. Gostomzyk) 2406
- BGH  
Benachteiligungsvorsatz bei rückständigen Sozial-  
versicherungsbeiträgen 2411
- BGH  
Formgerechte Einreichung elektronischen Dokuments 2415
- BGH  
Täuschungsbedingtes Einverständnis in Freiheits-  
beraubung (Anm. H. Kudlich/D. Sebütz) 2422

Mit Beilage:

NJW-Spezial Heft 16/2022



C.H. BECK

## 33/2022

11. August 2022  
75. Jahrgang S. 2361–2432  
www.njw.de

## Aus NJW-aktuell

### Interview

Was gilt bei  
Gasmangel?

### Forum

Neue Akzente im  
Migrationsrecht

### Karriere

Prädikat mit  
Photoshop



0150202233

# INHALT

## Aufsätze

Benedikt Strobel

### **Digitaler Fernzugriff und verbotene Eigenmacht**

2361

Bei immer mehr digital vernetzten Geräten kann ihre Funktion per Fernzugriff aufgehoben oder eingeschränkt werden. Auf diese Weise kann unter anderem die Nichterfüllung vertraglicher Pflichten sanktioniert werden. Im Beitrag wird untersucht, ob dies sachen- und schuldrechtlich zulässig ist.

Michael Ellerbeck

### **Die Kosten der Überprüfung (un)berechtigter Mängelrügen**

2367

Der Aufsatz behandelt die im Bereich des Baurechts häufigen Konstellationen, in denen Mängel nicht eindeutig bestimmt oder zugeordnet werden können. Er entwickelt Lösungsansätze unter Berücksichtigung der Risiko- und Kostenverteilung und empfiehlt eine Nacherfüllungsvereinbarung.

## Zur Rechtsprechung

Nadjma Yassari

### **Der Grundsatz der engsten Verbindung im internationalen Unterhaltsrecht (BGH NJW 2022, 2403)**

2372

## Bericht

Nikolaus Stackmann

### **Aktuelle Rechtsprechung zum Bankrecht**

2375

## Forum

Johann Justus Vasel

### **Liberalisierung und Deliberalisierung – Zeitenwenden im Abtreibungsrecht**

2378

## NJW-aktuell

<b>Editorial</b>	3	<b>Interview</b>	12	<b>Rubrikenmarkt</b>	23
<b>Neustart in der Strafrechtspolitik?</b> A. Mosbacher		<b>Was gilt bei einer Gasmangellage?</b> F. Lietz		<b>web.report</b>	24
<b>Agenda</b>	6	<b>Forum</b>	15	<b>Stellenmarkt</b>	25
<b>Meldungen / Kolumne</b>	7	<b>Erster Schritt einer neuen Migrationspolitik?</b> W. Kluth		<b>Beck'sche Zeitschriften</b>	34
<b>Gesetzgebung</b>	8	<b>Aus der Anwaltschaft</b>	17	<b>Buchhinweise</b>	36
<b>Rechtsprechung in Kürze</b>	8	<b>Digitalpakt nicht ohne Anwaltschaft</b> S. Göcken		<b>Personalien</b>	38
<b>Entscheidung der Woche</b>	9	<b>Ausbildung &amp; Karriere</b>	19	<b>Heftvorschau/Impressum</b>	40
		<b>Prädikatsnoten dank Photoshop</b> J. Jahn			

# INHALT

## Rechtsprechung

### Europäische Gerichte

EuGH 21.12.21 – C-124/20  
**Kündigung von Verträgen aufgrund drohender  
US-Sekundärsanktionen** 2383

### Verfassungsgerichte

BVerfG 14.07.22 – 2 BvR 900/22  
**Wiederaufnahme zuungunsten des Angeklagten –  
„Mordfall Frederike“** 2389

### Zivilgerichte

BGH 21.01.22 – V ZR 233/20  
**Kündigung eines Nießbrauchsverhältnisses  
(Anm. P. Becker)** 2394

BGH 10.12.21 – V ZR 32/21  
**Aufwendungsersatzanspruch des Verwalters  
bei beschlusswidriger Auftragsvergabe** 2397

BGH 06.04.22 – VIII ZR 246/20  
**Mieterhöhung nach Modernisierung jenseits  
des „Regelsatzes“ (Ls.)** 2400

BGH 28.01.22 – V ZR 99/21  
**Baugenehmigung „schlägt“ quasinegatorische  
Nachbaransprüche – Teilurteil** 2400

BGH 11.05.22 – XII ZB 543/20  
**Anwendbares Unterhaltsrecht bei Aufenthalt  
in verschiedenen Ländern** 2403

BGH 14.06.22 – VI ZR 172/20  
**Keine Entfernung von Relief mit antijüdischer  
Symbolik an Kirche (Anm. T. Gostomzyk)** 2406

BGH 28.04.22 – IX ZR 48/21  
**Benachteiligungsvorsatz bei rückständigen  
Sozialversicherungsbeiträgen** 2411

BGH 30.03.22 – XII ZB 311/21  
**Formgerechte Einreichung eines elektronischen  
Dokuments** 2415

BGH 08.03.22 – VIII ZB 45/21  
**Gewährung rechtlichen Gehörs durch notwendigen  
Hinweis des Gerichts (Ls.)** 2417

OLG Karlsruhe 30.06.22 – 18 UF 22/22  
**Antrag auf Umgangsrecht durch frühere Lebens-  
partnerin der Mutter** 2418

OLG München 07.07.22 – 36 W 814/22  
**Streitwert bei wirtschaftlich identischer Hilfs-  
aufrechnung und Widerklage** 2421

### Strafgerichte

BGH 08.06.22 – 5 StR 406/21  
**Täuschungsbedingtes Einverständnis in Freiheits-  
beraubung (Anm. H. Kudlich / D. Schütz)** 2422

### Verwaltungsgerichte

VGH Kassel 15.03.22 – 4 A 1326/20.Z  
**Zustellung bei mehreren Briefkästen und Klingeln** 2426

### Arbeitsgerichte

BAG 16.12.21 – 6 AZR 154/21  
**Nachkündigung in der Berufungsinstanz –  
Schleppnetzantrag** 2428

BAG 02.12.21 – 3 AZR 123/21  
**Betriebliche Altersversorgung – Vorrang einer  
Einzelabrede vor Kollektivregelungen (Ls.)** 2431

### Sozialgerichte

BSG 10.03.22 – B 2 U 187/21 B  
**Prozesskostenhilfe für Nichtzulassungsbeschwerde** 2432

## Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 16/2022

Miet- und Immobilienrecht  
Tod des Mieters oder Eigentümers: Nachlasspflegschaft

Familienrecht  
Anwendbares Unterhaltsrecht bei Aufenthaltswechseln

Erbrecht  
Geldvermächnisse in der Praxis

Verkehrsrecht  
Rücksichtnahmegebot auf Parkplätzen

Baurecht  
Bedenkenanzeige vs. Haftpflichtversicherung

Arbeitsrecht  
Änderungen des Nachweisgesetzes

Insolvenzrecht  
Teilbarkeit eines Vergütungsanspruchs

Strafrecht  
Reform des Sanktionenrechts

Anwalt und Kanzlei  
Kenntnisse im anwaltlichen Berufsrecht

Alle Rubriken  
Rechtsprechungsübersichten



**WU**  
WIRTSCHAFTS  
 UNIVERSITÄT  
 WIEN VIENNA  
 UNIVERSITY OF  
 ECONOMICS  
 AND BUSINESS  
**D3-Z171**  
**1 Beil. 1**

## Die wichtigsten Informationen zu zentralen Rechtsgebieten

### Ständige Autoren

- Daniel Benkert
- Stephan Beukelmann
- Michael Dahl
- Christian Dahns
- Michael Drasdo
- Dirk Figgenger
- Tobias Hänsel
- Martin Haußleiter
- Maximilian Heim
- Dieter Leuring
- Friederike Quaisser
- Wolfgang Roth
- Daniel Rubner
- Norbert Schneider
- Barbara Schramm
- Marc Steffen
- Robert von Steinau-Steinrück
- Raul Taras

### Aus dem Inhalt

<b>Miet- und Immobilienrecht</b>	
M. Drasdo, Tod des Mieters oder Wohnungseigentümers: Nachlasspflegschaft	481
Vermieters Wiederherstellpflicht: Der Gartenbewässerungsanschluss	482
<b>Familienrecht</b>	
Anwendbares Unterhaltsrecht bei Aufenthaltswechseln – „Expatriates“	484
Feststellung der Vaterschaft bei privater Samenspende	486
<b>Erbrecht</b>	
W. Roth, Geldvermächnisse in der Praxis	487
Erbchaftsteuerlicher Erwerb ab Kenntnis gerichtlicher Entscheidung	488
<b>Verkehrsrecht</b>	
Rücksichtnahmegebot auf Parkplätzen	489
Unfall bei Überquerung einer Straße durch Fußgängerin mit Gehhilfen	490
<b>Baurecht</b>	
I. Zarva/M. Steffen, Bedenkenanzeige vs. Haftung des Bauunternehmers	492
HOAI 2013 zwischen Privaten verbindlich!	493
<b>Gesellschaftsrecht</b>	
Bevorstehende Veröffentlichung von Presseartikel als Insiderinformation	495
Feststellung des Jahresabschlusses entfaltet keine Entlastungswirkung	496
<b>Arbeitsrecht</b>	
H. Rölz, Änderungen am Nachweisgesetz: Handlungsbedarf für Arbeitgeber	498
Erfüllung des Anspruchs auf Freistellungstage bei Arbeitsunfähigkeit	499
<b>Insolvenzrecht</b>	
Teilbarkeit eines Vergütungsanspruchs	501
Restschuldbefreiung durch Insolvenzplan	502
<b>Strafrecht</b>	
R. Fach, Reform des Sanktionenrechts	504
Wende im Fall Möhlmann – Außervollzugsetzung des Haftbefehls	505
<b>Verfahrens- und Kostenrecht</b>	
Höhe des Umsatzsteuersatzes nach Erledigung der Hauptsache	507
Abgrenzung zwischen Beratungs- und Geschäftstätigkeit	509
<b>Anwalt und Kanzlei</b>	
C. Dahns, Kenntnisse im anwaltlichen Berufsrecht	510
Schmerzensgeldanspruch wegen verspäteter Datenauskunft	511



**16/2022**

11. August 2022



## Inhalt

### Miet- und Immobilienrecht

Von Michael Drasdo

- M. Drasdo*, Tod des Mieters oder Wohnungseigentümers: Nachlasspflegschaft ..... 481  
Vermieters Wiederherstellpflicht: Der Gartenbewässerungsanschluss (BGH) ..... 482  
Anmieten von Rauchwarnmeldern: Keine Betriebskostenumlage! (BGH) ..... 482  
Nachforderungsbeschluss: Streitwert der Anfechtungsklage (LG Lüneburg) ..... 483

### Familienrecht

Von Martin Haußleiter und Barbara Schramm

- Anwendbares Unterhaltsrecht bei Aufenthaltswechseln – „Expatriates“ (BGH) ..... 484  
Wohnungszuweisung – Besondere Umstände als Voraussetzung (OLG Bamberg) ..... 484  
Korrektur einer ablehnenden Entscheidung zur Sorgerechtsänderung (OLG Bamberg) ..... 485  
Auskunftsrecht über die persönlichen Verhältnisse des Kindes (OLG Bamberg) ..... 485  
Feststellung der Vaterschaft bei privater Samenspende (OLG Stuttgart) ..... 486

### Erbrecht

Von Wolfgang Roth

- W. Roth*, Geldvermächnisse in der Praxis ..... 487  
Erbchaftsteuerlicher Erwerb ab Kenntnis gerichtlicher Entscheidung (BFH) ..... 488

### Verkehrsrecht

Von Dirk Figgener und Friederike Quaisser

- Rücksichtnahmegebot auf Parkplätzen (OLG Frankfurt a. M.) ..... 489  
Unfall bei Überquerung einer Straße durch Fußgängerin mit Gehhilfen (OLG Dresden) ..... 490  
Sicherstellung eines geparkten nicht zugelassenen Fahrzeugs (VG Lüneburg) ..... 491

### Baurecht

Von Tobias Hänsel und Marc Steffen

- I. Zarva / M. Steffen*, Bedenkenanzeige vs. Haftpflichtversicherung des Bauunternehmers ..... 492  
HOAI 2013 zwischen Privaten verbindlich! (BGH) ..... 493  
Verjährung von Verzugsschäden vor der Abnahme? (BGH) ..... 494  
Vergütung widerspruchslos ausgeführter Nachträge (OLG Brandenburg) ..... 494

### Gesellschaftsrecht

Von Dieter Leuring und Daniel Rubner

- Bevorstehende Veröffentlichung von Presseartikel als Insiderinformation (EuGH) ..... 495  
Feststellung des Jahresabschlusses entfaltet keine Entlastungswirkung (OLG Brandenburg) .. 496  
Amtspflichtwidrige Einreichung einer Gesellschafterliste durch Notar (KG) ..... 496  
Bewilligung einer Grundschuld und Verschmelzung der Gläubigerin (KG) ..... 497

**Arbeitsrecht** Von Daniel Benkert und Robert von Steinau-Steinrück

*H. Rölz*, Änderungen am Nachweisgesetz: Handlungsbedarf für Arbeitgeber . . . . . 498  
 Erfüllung des Anspruchs auf Freistellungstage bei Arbeitsunfähigkeit (BAG) . . . . . 499  
 Ansprüche nachgeordneter Ärzte auf Anteil an Privatliquidationserlösen (BAG) . . . . . 500  
 Gleichbehandlung von regelmäßiger und unregelmäßiger Nachtarbeit (EuGH) . . . . . 500

**Insolvenzrecht** Von Michael Dahl und Raul Taras

Teilbarkeit eines Vergütungsanspruchs (BGH) . . . . . 501  
 Abgrenzung zwischen Individualschaden und Gesamtschaden (BGH) . . . . . 501  
 Restschuldbefreiung durch Insolvenzplan (BGH) . . . . . 502  
 Haftungs- und Nachforderungsbescheid trotz Insolvenzplan (BFH) . . . . . 503

**Strafrecht** Von Stephan Beukelmann und Maximilian Heim

*R. Fach*, Reform des Sanktionenrechts . . . . . 504  
 Wende im Fall Möhlmann – Außervollzugsetzung des Haftbefehls (BVerfG) . . . . . 505  
 Einverständnis mit Freiheitsberaubung (BGH) . . . . . 505  
 Begriff politischer Mandatstätigkeit (BGH) . . . . . 506  
 Verwertungsverbot mit Drittwirkung (BGH) . . . . . 506

**Verfahrens- und Kostenrecht** Von Norbert Schneider

Höhe des Umsatzsteuersatzes nach Erledigung der Hauptsache (FG Sachsen-Anhalt) . . . . . 507  
 Keine fiktive Termingebühr bei Gerichtsbescheid (VG Bremen) . . . . . 507  
 Fiktive Termingebühr bei Gerichtsbescheid (VG Bremen) . . . . . 508  
 Abgrenzung zwischen Beratungs- und Geschäftstätigkeit (AG Eutin) . . . . . 509

**Anwalt und Kanzlei** Von Christian Dahns

*C. Dahns*, Kenntnisse im anwaltlichen Berufsrecht . . . . . 510  
 Schmerzensgeldanspruch wegen verspäteter Datenauskunft (OLG Köln) . . . . . 511

ISSN 1613-4621

**NJW Spezial**  
**Die wichtigsten Informationen**  
**zu speziellen Rechtsgebieten**

**Schriftleitung:**  
 Rechtsanwalt *Tobias Freudenberg*,  
 Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt  
 a.M., Postanschrift: Postfach 11 02 41,  
 60037 Frankfurt a.M., Telefon: (0 69)  
 75 60 91-0, Telefax: (0 69) 75 60 91-49,  
 E-Mail: njw@beck-frankfurt.de  
 Internet: www.njw.de

**Redaktion:**  
 Rechtsanwältin *Nathalie Dennier* (Ver-  
 kehrsrecht); Rechtsanwältin *Dr. Melanie*  
*Döge, LL.M.* (Gesellschaftsrecht); Rechts-  
 anwalt *Michael Dollmann* (Koordination  
 und Schlussredaktion); Rechtsanwalt  
*Tobias Freudenberg* (Insolvenzrecht);

Rechtsanwältin *Antje Głinski* (Anwalt  
 und Kanzlei); Rechtsanwältin *Irina*  
*Huth* (Familienrecht); Rechtsanwalt  
*Dr. Andreas Kappus* (Miet- und Immo-  
 bilienrecht); Rechtsanwältin *Dr. Maria*  
*Naucke-Lömker* (Erbrecht); Rechtsan-  
 wältin *Dr. Susanne Reinemann* (Verfah-  
 rens- und Kostenrecht); Rechtsanwalt  
 Prof. *Dr. Achim Schunder* (Arbeits-  
 recht); Rechtsanwältin *Dr. Monika Spie-*  
*kermann* (Baurecht); Rechtsanwalt  
*Dr. Stephan Tausch* (Strafrecht).

**Urheber- und Verlagsrechte:** Alle in die-  
 ser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge  
 sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt  
 auch für die veröffentlichten Gerichts-  
 entscheidungen und ihre Leitsätze, denn  
 diese sind geschützt, soweit sie vom  
 Einsender oder von der Schriftleitung  
 erarbeitet oder redigiert worden sind.  
 Der Rechtsschutz gilt auch gegenüber

Datenbanken und ähnlichen Einrichtun-  
 gen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf  
 außerhalb der engen Grenzen des Urhe-  
 berrechtsgesetzes ohne schriftliche Ge-  
 nehmigung des Verlags in irgendeiner  
 Form vervielfältigt, verbreitet oder öf-  
 fentlich wiedergegeben oder zugänglich  
 gemacht, in Datenbanken aufgenom-  
 men, auf elektronischen Datenträgern  
 gespeichert oder in sonstiger Weise  
 elektronisch vervielfältigt, verbreitet  
 oder verwertet werden.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelm-  
 str. 9, 80801 München, Postanschrift:  
 Postfach 40 03 40, 80703 München, Tele-  
 fon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81  
 89-3 98, Postbank München IBAN:  
 DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC:  
 PBKDEFFXXX. Der Verlag ist oHG.  
 Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck

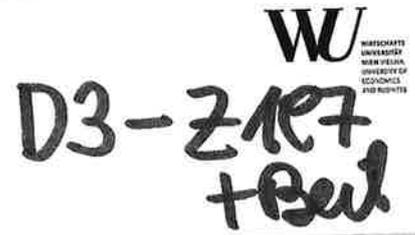
und Dr. h.c. Wolfgang Beck, beide Ver-  
 leger in München.

**Erscheinungsweise:**  
 Zweimal im Monat als Beilage zur NJW.

**Bezugspreis:**  
 Der Bezugspreis von NJW-Spezial ist  
 im Bezugspreis von NJW enthalten.  
 Jahrestitellei und -register sind nur noch  
 mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

**Druck:** Mayr Miesbach GmbH, Am Wind-  
 feld 15, 83714 Miesbach.





# 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

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

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

Mit  
EWIR 15/2022

<b>Aufsätze</b> >	<b>Christian Brünkmans</b> – Reichweite der Rechtskraft von Insolvenz- und Restrukturierungsplänen .....	1573
	<b>Daniel Rodi</b> – Das „Postbank-Modell“  .....	1583

<b>Rechtsprechung</b> >	Erfordernis eines berechtigten Interesses für weitere Abwicklungsmaßnahmen einer vermögenslosen GmbH (BGH v. 17.5.2022 – II ZB 11/21) .....	1594
	Unionsrechtlich veranlasster Luftreinhalteplan kein deliktsrechtliches Schutzgesetz (BGH v. 14.6.2022 – VI ZR 110/21) .....	1602
	Vereinbarte Leasingraten als Grundlage einer deliktsrechtlichen Vorteilsausgleichung (BGH v. 21.4.2022 – VII ZR 783/21) .....	1604
	Liquiditätsbilanz nicht alleiniges Mittel zur Darlegung von Zahlungsunfähigkeit (BGH v. 28.6.2022 – II ZR 112/21) .....	1606
	Schutz des Vertrauens des Anfechtungsgegners auf Umsetzung eines schlüssigen Sanierungskonzepts (BGH v. 23.6.2022 – IX ZR 75/21) .....	1608
	Mitbestimmungsrecht des Gesamtbetriebsrats bei Einführung neuer, unternehmensweit genutzter Software (BAG v. 8.3.2022 – 1 ABR 20/21) .....	1615





# 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 Altmeppen · 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](http://zip-online.de)

### Aufsätze

#### **Christian Brünkmans – Reichweite der Rechtskraft von Insolvenz- und Restrukturierungsplänen**

Die Frage der Bindung an rechtswidrige, aber durch das Insolvenzgericht rechtskräftig bestätigte Insolvenzpläne wurde in zwei aktuellen Entscheidungen des BGH und des BFH aufgeworfen, mangels Entscheidungsrelevanz allerdings offengelassen. Dennoch wird in der Praxis nicht selten die Wirksamkeit einzelner Planregelungen nach rechtskräftiger Bestätigung des Insolvenzplans und Aufhebung des Insolvenzverfahrens wieder in Frage gestellt. Dies gibt Anlass, die Reichweite der Rechtskraft von Insolvenzplänen näher zu untersuchen. .... 1573

#### **Daniel Rodi – Das „Postbank-Modell“ – Zur Frage der konkludenten Vertragsannahme bei fortgesetzter Kontonutzung in der „Post-Postbank-entscheidungs-Ära“ unter besonderer Berücksichtigung von § 312a Abs. 3 BGB**

Infolge der Postbank-Entscheidung zur Unwirksamkeit bankrechtlicher Zustimmungsfiktionsklauseln (BGH v. 27.4.2021 – XI ZR 26/20, BGHZ 229, 344 = ZIP 2021, 1262) stellt sich für Banken die Frage, ob eine Anpassung der vertraglichen Bedingungen auch beim Ausbleiben einer expliziten kundenseitigen Reaktion möglich ist. Ein innovatives Vorgehen ist insofern bei der Postbank zu beobachten: Diese hatte ihren nicht reagierenden Kunden zum 30.4.2022 gekündigt, um ihnen im gleichen Schreiben direkt den Abschluss eines neuen Girovertrags zu den aktuellen Konditionen anzubieten. Das verband sie mit dem Hinweis, dass eine Nutzung des Kontos ab dem 1.5.2022 als Annahme des Angebots zu verstehen sei. .... 1583

### Rechtsprechung

#### **Bank- und Kreditsicherungsrecht**

Lastschriftbetrug durch Verwendung unrichtiger Daten

(BGH, Beschl. v. 3.5.2022 – 3 StR 93/22) ..... 1592



## Inhalt

**Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht****Erfordernis eines berechtigten Interesses für weitere Abwicklungsmaßnahmen einer vermögenslosen GmbH**

(BGH, Beschl. v. 17.5.2022 – II ZB 11/21) ..... 1594

Grundsätzlich kein Vertrauensschutz des Steuerpflichtigen auf unveränderten Fortbestand gesetzlicher Regeln ohne Hinzutreten besonderer Vertrauenstatbestände

(BFH, Urt. v. 24.2.2022 – III R 9/20) ..... 1597

**Vertrags- und Haftungsrecht****Unionsrechtlich veranlasster Luftreinhalteplan kein deliktsrechtliches Schutzgesetz**

(BGH, Urt. v. 14.6.2022 – VI ZR 110/21) ..... 1602

**Vereinbarte Leasingraten als Grundlage einer deliktsrechtlichen Vorteilsausgleichung („Diesel-Skandal“)**

(BGH, Urt. v. 21.4.2022 – VII ZR 783/21) ..... 1604

**Insolvenz- und Sanierungsrecht****Liquiditätsbilanz nicht alleiniges Mittel zur Darlegung von Zahlungsunfähigkeit**

(BGH, Urt. v. 28.6.2022 – II ZR 112/21) ..... 1606

**Schutz des Vertrauens des Anfechtungsgegners auf Umsetzung eines schlüssigen Sanierungskonzepts**

(BGH, Urt. v. 23.6.2022 – IX ZR 75/21) ..... 1608

Zur sachlichen Zuständigkeit für Vollstreckungsabwehrklage nach Aufhebung des Insolvenzverfahrens

(OVG Schleswig, Beschl. v. 8.12.2021 – 5 O 14/21) ..... 1614

**Arbeits- und Sozialrecht****Mitbestimmungsrecht des Gesamtbetriebsrats bei Einführung neuer, unternehmensweit genutzter Software**

(BAG, Beschl. v. 8.3.2022 – 1 ABR 20/21) ..... 1615

**Verfahrens- und Vollstreckungsrecht**

Abschließende Regelung von Sicherheitsleistung oder Aussetzung der Zwangsvollstreckung nach den Regeln der Brüssel Ia-VO

(BGH, Beschl. v. 2.6.2022 – IX ZB 60/21) ..... 1619

**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](http://otto-schmidt.de)

## Inhalt

**ZIP Report****Aktuelle Rechtsprechung**

EuGH: Konflikt zwischen Anerkennung eines Schieds- und eines Zivilurteils .....	R4
BGH: Keine Pflicht zur Aufteilung der Modernisierungskosten nach Gewerken bei Mieterhöhungserklärung .....	R5
OLG Schleswig: Unwirksame Sparkassen-AGB über Aufwandspauschale für Siegelung und Saldenbestätigung .....	R5
OLG Köln: Rechtfertigung eines Konzernverschmelzungsbeschlusses aus sich selbst .....	R5

**Gesetzgebung**

Gesetz zur Verstetigung der Regelungen zur virtuellen Hauptversammlung in Kraft .....	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: 0221/93738-907.



## Strukturieren Sie um!

Ein unverzichtbares Handwerkszeug für die Umwandlungspraxis. Verfasst von einem hochkarätigen Autorenteam liefert dieses etablierte Standardwerk präzise Kommentierungen mit praktikablen Lösungsvorschlägen zu allen beratungsrelevanten Themen.

Bestellen Sie jetzt unter [otto-schmidt.de/kug7](http://otto-schmidt.de/kug7)

# Betriebs Berater

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

D3-ZM

33/34 | 2022

Ausgliederung ... Kapitalgesellschaft ... Nachhaltigkeitsberichterstattung ... Gefährdung ... 15.8.2022 | 77. Jg.  
Seiten 1857–1920

## DIE ERSTE SEITE

**Prof. Dr. Jens M. Schmittmann**, RA/FAHaGesR/FAInsR/FAStR/StB  
Wie viel Insolvenzrecht braucht die Energiesicherung?

## WIRTSCHAFTSRECHT

**Prof. Dr. Jessica Schmidt**, LL.M.  
BB-Gesetzgebungs- und Rechtsprechungsreport zum Europäischen  
Unternehmensrecht 2021/22 | 1859

## STEUERRECHT

**Pascal Hornstein**, LL.B., RA/StB, und **Felix M. Hefner**, M.Sc., StB  
Gründerwerbsteuer bei Ausgliederung eines Einzelunternehmens in eine Kapitalgesellschaft  
oder Personengesellschaft mit Option nach § 1a KStG – die Behaltensfristen des  
§ 6a S. 4 GrEStG | 1879

**Prof. Dr. Dieter Dziadkowski**  
Einkommensteuertarif 2022 evident realitätsfern und verfassungswidrig? | 1882

## BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

**Prof. Dr. Stefan Müller**, **Sean Needham**, M.Sc., und **Lina Warnke**, M.A.  
EU-Regulierung der Nachhaltigkeitsberichterstattung: Handlungsempfehlungen für KMU | 1899

## ARBEITSRECHT

**Dr. Kathrin Bürger**, LL.M., RAin/FAinArbR, und **Nathalie Spitzer**, RAin  
Zurück in die Zukunft? – Ausgangspunkt: Gefährdungsbeurteilung | 1908

## Wirtschaftsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

- BGH:** Anspruch des gekündigten Gesellschafters auf Wiederaufnahme in die Gesellschaft (12.7.2022 – II ZR 81/21)  
**BGH:** COVID-bedingtes Veranstaltungsverbot – kein Anspruch des Käufers gegen Vorverkaufsstelle auf Rückerstattung des Ticketpreises (13.7.2022 – VIII ZR 329/21)  
**BGH:** Preisänderungsklauseln in Fernwärmelieferungsverträgen (6.7.2022 – VIII ZR 28/21)  
**BGH:** Schutz des Vertrauens auf schlüssige Angaben des Sanierungsberaters zum Sanierungskonzept (23.6.2022 – IX ZR 75/21)  
**OLG München:** KapMuG – Aussetzung des Ausgangsverfahrens erst im Laufe des Musterverfahrens (3.8.2022 – 3 U 1989/22)  
**OLG Frankfurt a.M.:** Schiedsverfahren – Übersetzung von Zeugenaussagen durch nicht beeidigte Person zulässig (14.7.2022 – 26 Sch 19/21)  
**LG Stuttgart:** Mehrere Hauptversammlungsbeschlüsse der Heckler & Koch AG für nichtig erklärt (2.8.2022 – 31 O 135/21)

#### Aufsatz

Prof. Dr. Jessica Schmidt, LL.M.

#### BB-Gesetzgebungs- und Rechtsprechungsreport zum Europäischen Unternehmensrecht 2021/22

Der Beitrag gibt – im Anschluss an die Beiträge in BB 2004, 1 ff., BB 2008, 454 ff., BB 2010, 387 ff., BB 2012, 3 ff., BB 2013, 3 ff., BB 2014, 1219 ff., BB 2015, 1731 ff., BB 2016, 1923 ff., BB 2017, 2114 ff., BB 2018, 2562 ff., BB 2019, 1922 ff., 2178 ff., BB 2020, 1794 ff., BB 2021, 1923 ff. – einen Überblick über die Entwicklung des Europäischen Unternehmensrechts in 2020/21 sowie die für die Zukunft zu erwartenden Maßnahmen.

**Betriebs Berater** **StB**  
Der Steuerberater

Frankfurter Fachkonferenz  
**Stiftungen 2022**

19. Oktober 2022  
Steigenberger Frankfurter Hof  
veranstaltungen.ruw.de/stiftungen

#### 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

#### Neuerscheinung Buch

Martin Rothermel

Lieferkettensorgfaltspflichtengesetz

1. Auflage 2022, Kommentar, Compliance-Berater Schriftenreihe  
540 S., Broschur, € 109,-

ISBN: 978-3-8005-1804-3/ Infos unter: shop.ruw.de/18043

## Steuerrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

- EuGH:** Vorlage zur Vorabentscheidung – Rechtsangleichung – Begriff der Vergütung – Art. 17 Abs. 1 der Charta der Grundrechte der Europäischen Union – Eigentumsrecht – Niederlassungsfreiheit (1.8.2022 – C-352/20)  
**BFH:** Nacherhebung der Kapitalertragsteuer für eine offene Gewinnausschüttung in den Fällen des § 27 Abs. 5 S. 2 KStG (17.5.2022 – VIII R 14/18)  
**BFH:** Berechnung der Überentnahmen i.S. des § 4 Abs. 4a S. 2 und 3 EStG bei der sinnngemäßen Anwendung der Regelungen auf Einnahmenüberschussrechner (17.5.2022 – VIII R 38/18)  
**BFH:** Gemeinnütziges wissenschaftliches Editieren (12.5.2022 – V R 37/20)  
**BFH:** Wirksamkeit von Steuerbescheiden, die nach Eröffnung des Insolvenzverfahrens ergehen (5.4.2022 – IX R 27/18)  
**BFH:** Grunderwerbsteuer bei Erwerb eines Grundstücks mit Weihnachtsbaum-pflanzung (23.2.2022 – II R 45/19)

#### Aufsätze

#### Ausgliederung/Kapitalgesellschaft

Pascal Hornstein, LL.B., RA/StB, und Felix M. Hefner, M.Sc., StB

#### Grunderwerbsteuer bei Ausgliederung eines Einzelunternehmens in eine Kapitalgesellschaft oder Personengesellschaft mit Option nach § 1a KStG – die Behaltensfristen des § 6a S. 4 GrEStG

Nach wie vor werden viele kleine, aber auch mittelständische Unternehmen in der Rechtsform des Einzelunternehmens geführt. Gerade in der Gründungsphase bietet das Einzelunternehmen den Vorteil, besonders unkompliziert zu sein und Gründer von Verwaltungsaufwand zu entlasten. In späteren Phasen, häufig im Rahmen einer Unternehmensnachfolge oder nach starkem Wachstum, gewinnt dagegen das Thema Haftungsbeschränkung an Gewicht. Dann kann die Ausgliederung des Betriebs aus dem Vermögen des Kaufmanns in eine Kapitalgesellschaft gemäß §§ 152 ff. UmwG eine Lösung sein. Ertragsteuerlich ist dieser Vorgang meist steuerneutral möglich. Ein Ärgernis ist allerdings oft die Grunderwerbsteuer, wenn sich eine Betriebsimmobilie im Vermögen des Einzelunternehmens befindet.

Prof. Dr. Dieter Dziadkowski

#### Einkommensteuertarif 2022 evident realitätsfern und verfassungswidrig?

Der im Rahmen des Steuerentlastungsgesetzes 2022 verabschiedete Einkommensteuertarif 2022 wurde im Antlitz der Superinflation von den gesetzgebenden Gremien sehenden Auges evident realitätsfern bestimmt. Der bisherige Tarif wurde nur minimally angehoben und berücksichtigt nicht die Kaufkraftminderungen durch die Preisexplosionen, die sich seit einigen Monaten so entwickelt haben wie seit Jahrzehnten nicht mehr. Der Grundfreibetrag nach § 32a Abs. 1 EStG sowie weitere Tarifeckwerte wurden faktisch eingefroren.

#### Entscheidungen

- BFH:** Offenbare Unrichtigkeit nach § 129 AO bei fehlender Erkennbarkeit des zutreffenden Werts (8.12.2021 – I R 47/18 – dazu BB-Kommentar von Kai Karcher, StB) 1884  
**BFH:** Kein Entschädigungsanspruch für eine infolge der Corona-Pandemie verursachte Verfahrensverlängerung (27.10.2021 – X K 5/20) 1887  
**BFH:** Erwerb einer gemischt genutzten Photovoltaikanlage; volle Zuordnung zum Unternehmen durch Abschluss eines Einspeisevertrags (4.5.2022 – XI R 29/21 [XI R 7/19]) 1892

## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

#### Rechnungslegung

**ISSB:** Stellungnahmen zu Standardentwürfen

**GRI:** Geschäftsbericht 2021 verfügbar

**ESMA:** Stellungnahme zu ESRS-Entwürfen

**DRSC:** Stellungnahme zur EFRAG-Konsultation der ESRS

**DRSC:** Ergebnisse der achten Sitzung des Fachausschusses Finanzberichterstattung

#### Wirtschaftsprüfung

**IDW:** Stellungnahme zu IPSAS ED 82 – Bilanzierung von Altersversorgungsplänen

**IDW:** Stellungnahme zur Besteuerung digitaler Plattformen (DAC 7) und zur Modernisierung des Steuerverfahrensrechts

**IDW:** Stellungnahme zum Referentenentwurf einer Funktionsverlagerungsverordnung

**IDW:** Stellungnahme zur umsatzsteuerlichen Behandlung von Reihengeschäften

**IDW:** Stellungnahme zu den Standardentwürfen der EFRAG zum Nachhaltigkeitsreporting

**IDW:** Veröffentlichung zu Art. 8 der EU-Taxonomie-VO ergänzt

#### Aufsatz

#### Nachhaltigkeitsberichterstattung

**Prof. Dr. Stefan Müller, Sean Needham, M.Sc., und Lina Warnke, M.A.**

#### EU-Regulierung der Nachhaltigkeitsberichterstattung: Handlungsempfehlungen für KMU

Der Europäische Green Deal schlägt sich immer deutlicher in der Regulierung der Wirtschaft nieder. Die Zeit der Diskussionen, Freiwilligkeit und Entwürfe scheint zugunsten klarer Vorgaben vorbei zu sein. Die EU hat neben anderen Regulierungen, etwa zum Emissionshandel und zur nachhaltigen Finanzierung, Ende Juni die Richtlinie zur Nachhaltigkeitsberichterstattung von Unternehmen (Corporate Sustainability Reporting Directive – CSRD) inhaltlich abgestimmt und in die formal letzten Verabschiedungsprozesse gegeben. Mit der CSRD sollen die Mängel in den bestehenden Vorschriften zur Offenlegung nichtfinanzieller Informationen nach §§ 289b ff. HGB behoben werden, um eine nachhaltigere und bereits in gut zwei Dekaden klimaneutrale Wirtschaft zu erreichen. Dabei wurden im Rahmen der politischen Kompromissfindung nun doch noch etwas stärker die besonderen Herausforderungen für kleine und mittelgroße Unternehmen (KMU) beachtet und Übergangserleichterungen für diese vorgesehen. In dem Beitrag werden die Grundzüge der CSR-Regulierung sowie weiterer Regulierungen diskutiert und Handlungsempfehlungen für mittelständische Unternehmen abgeleitet.

#### Entscheidung

**Thüringer FG:** Keine nachträglichen Betriebsausgaben nach unentgeltlicher Übertragung des Betriebs

(23.11.2021 – 3 K 308/18 – dazu BB-Kommentar von

**Dr. Florian Kleinmanns, StB/RA/FAStR)**

1904

#### Neuerscheinung Buch

**Hommel/Dehmel**

Unternehmensbewertung case by case

8. Auflage 2021, 395 S., Broschur, € 42,-

ISBN: 978-3-8005-1771-8 / Infos unter: shop.ruw.de/17718

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BAG:** Mitbestimmung bei Einführung und Anwendung von technischen Einrichtungen – unternehmensweite Nutzung von Microsoft Office 365 – Zuständigkeit des Gesamtbetriebsrats (8.3.2022 – 1 ABR 20/21)

**BAG:** Insolvenzanfechtung von Arbeitsentgelt – keine verfassungsrechtliche Einschränkung wegen Schutz des Existenzminimums – Anfechtung – Mindestlohn (25.5.2022 – 6 AZR 497/21)

**LAG Nürnberg:** Gerichtsgebühr – Vergleich nach Urteilsverkündung (3.6.2022 – 8 Ta 33/22)

**LAG Nürnberg:** Zeitarbeit – Arbeitsunfähigkeit – Anlasskündigung – Entleiherbetrieb (25.11.2021 – 3 Sa 67/21)

**LAG Nürnberg:** Betriebsratsmitglied – Begünstigungsverbot – Dienstwagen – private Nutzung (5.4.2022 – 7 Sa 238/21)

#### Aufsatz

#### Gefährdung

**Dr. Kathrin Bürger, LL.M., RAin/FAinArbR, und Nathalie Spitzer, RAin**

1908

#### Zurück in die Zukunft? – Ausgangspunkt: Gefährdungsbeurteilung

Arbeitgebern kommt für ihre Arbeitnehmer eine Fürsorgepflicht zu. Diese aus dem Arbeitsverhältnis resultierende Nebenpflicht umfasst auch den Schutz von Leib und Leben des Arbeitnehmers. Eine spezialgesetzliche Ausprägung hiervon findet sich in § 5 ArbSchG, wonach Unternehmen zum Erstellen einer Gefährdungsbeurteilung verpflichtet sind. Hierdurch wird ermittelt, welche physischen und psychischen Gefahren mit der Tätigkeit als solche einhergehen. Sinn und Zweck ist ein Erkenntnisgewinn des Unternehmens, um etwaige bestehende Gefährdungen zu erkennen und anhand konkreter Gegenmaßnahmen Abhilfe zu schaffen. Welche Schutzmaßnahmen nach § 3 ArbSchG angemessen und geeignet sind und schließlich – ggf. im Einvernehmen mit dem Betriebsrat – ergriffen werden, lässt sich erst beurteilen, wenn im Rahmen der Gefährdungsbeurteilung das von der Tätigkeit ausgehende Gefährdungspotenzial vom Arbeitgeber eruiert und bewertet wurde.

1899

#### Entscheidungen

**BAG:** Vorlage an den EuGH zur Unternehmensmitbestimmung in der SE (18.8.2020 – 1 ABR 43/18 [A] – dazu BB-Kommentar von **Patrick Wendler, RA, und Christopher Krois, RA**)

1911

**BAG:** Ersatzruhetage für Feiertagsarbeit (8.12.2021 – 10 AZR 641/19 – dazu BB-Kommentar von **Dr. Christoph Gerhard, RA**)

1917



**Fortbildungszertifikat nach § 15 FAO**

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



#### Die Erste Seite

**Prof. Dr. Jens M. Schmittmann, RA/FAHaGesR/FAInsR/FAStR/StB**

**Wie viel Insolvenzrecht braucht die Energiesicherung?**

**Impressum/Vorschau**

VIII

**Beilage  
Halbjahresregister 2022**

# BKR

ZEITSCHRIFT FÜR  
UND KAPITALMARKTRECHT**Geschäftsführende****Herausgeber:**

Prof. Dr. Petra Buck-Heeb

Prof. Dr. Jens Koch

Prof. Dr. Philipp Maume

**Herausgeber:**

Prof. Dr. Markus Artz

Paul H. Assies

Dr. Heiko Beck

Prof. Dr. Jürgen Ellenberger

Dr. Markus Escher

Prof. Dr. Dr. Stefan Grundmann

Dr. Christian Grüneberg

Prof. Dr. Mathias Habersack

Ralf Josten

Dr. Volker Lang

Prof. Dr. Katja Langenbacher

Klaus M. Löber

Prof. Dr. Sebastian Omlor

Prof. Dr. Dörte Poelzig

Prof. Dr. Patrick Rösler

Prof. Dr. Frank A. Schäfer

Dr. Hanno Teuber

Dr. Wolfgang Weitnauer

Prof. Dr. Stefan Werner

**Schriftleitung:**

Prof. Dr. Philipp Maume

bkr.beck.de

## AUFSÄTZE

*Dr. Guido Waßmuth / Dr. Thomas Asmus /**Dr. Alexander v. Rummel*Die Entwicklung der BGH-Rechtsprechung zur kollektiven  
Rechtsdurchsetzung im Jahr 2021

543

*Dr. Rüdiger Litten*Mit dem DLT-Piloten in die Zukunft des digitalen  
Kapitalmarktaufsichtsrechts

551

*Dr. Marc Liebscher*Russische Hinterlegungsscheine – Handlungsoptionen für  
Inhaber von Depositary Receipts

556

*Dr. Christopher Rennig*Loslösungsrechte von Anlegern bei Schwarm-  
finanzierungsprojekten

562

*Prof. Dr. Ralf Elsas / Valentin Luz / Mareike Worch*Ökonomisch fundierte Neuberechnung der Verzinsung von  
Prämiensparverträgen

570

## RECHTSPRECHUNG

*Kreditrecht*OLG Dresden: Zinsberechnung bei Prämiensparverträgen  
(Feldhusen)

579

OLG Stuttgart: Berechnung einer Vorfälligkeitsentschädigung  
(Lang/Rösler)

588

*Kapitalmarktrecht*OLG Stuttgart: Vorteilsanrechnung bei Pair-Trading-Strategie  
im sog. Abgasskandal (Guntermann)

599



C.H. BECK



K 150202208

# BKR

ZEITSCHRIFT FÜR BANK-  
UND KAPITALMARKTRECHT

## AUFSÄTZE

- Dr. Guido Waßmuth/Dr. Thomas Asmus/Dr. Alexander v. Rummel*  
Die Entwicklung der BGH-Rechtsprechung zur kollektiven Rechtsdurchsetzung  
im Jahr 2021 **543**
- Dr. Rüdiger Litten*  
Mit dem DLT-Piloten in die Zukunft des digitalen Kapitalmarktaufsichtsrechts **551**
- Dr. Marc Liebscher*  
Russische Hinterlegungsscheine – Handlungsoptionen für Inhaber von Depositary  
Receipts **556**
- Dr. Christopher Rennig*  
Loslösungsrechte von Anlegern bei Schwarmfinanzierungsprojekten **562**
- Prof. Dr. Ralf Elsas/Valentin Luz/Mareike Worch*  
Ökonomisch fundierte Neuberechnung der Verzinsung von Prämienparverträgen **570**

## RECHTSPRECHUNG

- Kreditrecht*  
OLG Dresden, Urt. v. 13.4.2022 – 5 U 1973/20: Zinsberechnung bei Prämienparverträgen  
mit Anmerkung v. Jun.-Prof. Dr. Claire Feldhusen **579**
- OLG Stuttgart, Urt. v. 23.2.2022 – 9 U 168/21: Berechnung einer Vorfälligkeitsentschädigung  
mit Anmerkung v. Dr. Volker Lang/Prof. Dr. Patrick Rösler **588**
- Kapitalmarktrecht*  
OLG Stuttgart, Urt. v. 12.5.2022 – 1 U 205/18: Vorteilsanrechnung bei Pair-Trading-Strategie  
im sog. Abgasskandal  
mit Anmerkung v. Dr. Lisa Marleen Guntermann **599**

# VersR

WU  
D3-Z212

Zeitschrift für Versicherungsrecht, Haftungs- und Schadensrecht

Aus dem Inhalt

Seiten 985–1056

## Aufsätze

*Peter Reiff* – Ausgewählte Rechtsfragen von Online-Versicherungen

985

## Rechtsprechung

- Anforderungen an die Belehrung zur vorvertraglichen Anzeigepflicht (OLG Hamm) 1011
- Darlegungslast des VN für fehlende Vergleichbarkeit bei Verweisung auf eine inzwischen ausgeübte Tätigkeit (OLG Dresden) 1015
- Leistungskürzung auf Null bei Unfallfahrt in absolut fahruntüchtigem Zustand (KG) 1021
- Auskunftsanspruch eines Anlegers gegen die Kapitalverwaltungsgesellschaft bei Zweiterwerb der Anteile von einem Lebensversicherer (BGH) 1027
- Voraussetzungen eines Schadensersatzanspruchs wegen Verletzung des berechtigten unmittelbaren Besitzes an einem Kfz (BGH) 1034
- Verjährung des Schadensersatzanspruchs gegen den Hersteller wegen sittenwidriger Schädigung in einem Dieselfall (BGH) 1039
- Begründungspflicht letztinstanzlich entscheidender nationaler Gerichte für unterbliebene EuGH-Vorlage (EuGH) m. Anm. Jürgen Bürkle 1043

# 16

Versicherungsrecht

Verlag Versicherungswirtschaft



VersR



# Versicherungsrecht

Zeitschrift für Versicherungsrecht, Haftungs- und Schadensrecht

**Herausgeber und Hauptschriftleiter:**  
Prof. Dr. Manfred Wandt, Frankfurt/M.

**Weitere Mitglieder der Schriftleitung:**  
Prof. Dr. Oliver Brand, LL.M., Mannheim (Kranken- und Unfallversicherung, Straßenverkehrsrecht), Dr. Jürgen Bürkle, Stuttgart (Versicherungsaufsichts- und Versicherungsunternehmensrecht), VRIOLG a.D. Lothar Jaeger, Köln (Berufshaftungs- und Amtshaftungsrecht), RA Prof. Dr. Theo Langheid, Salzburg (Allgemeines Versicherungsvertragsrecht, alle Versicherungszweige außer Haftpflicht- und Personenversicherung), Prof. Dr. Dirk Loo-schelders, Düsseldorf (Haftpflichtversicherung, Haftungsrecht, Sozialversicherungsrecht, Internationales Privat- und Prozessrecht), Prof. Dr. Peter Reiff, Trier (Allgemeines Versicherungsvertragsrecht, Lebens- und Berufsunfähigkeitsversicherung, Vertriebsrecht, Prozessrecht).

**Herausgeberbeirat:**  
Prof. Dr. Walter Bayer, Jena; RA Dr. Gunne Bähr, LL.M., Köln; Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M., Mainz; RA Dr. Joachim Grote, Köln; VRIOLG Dr. Gregor Gundlach, Hamm; RiBGH Marion Harsdorf-Gebhardt, Karlsruhe; RA Dr. Bodo Hasse, LL.M., München; Prof. Dr. Helmut Heiss, LL.M., Zürich; VRIOLG Dr. Ulrich Herrmann, Karlsruhe; Prof. Dr. Robert Koch, LL.M., Hamburg; Prof. Dr. Leander D. Loacker, Zürich; Prof. Dr. Jan Lüttringhaus, LL.M., Hannover; Vizepräsident a.D. Dr. Gerda Müller, Karlsruhe; Prof. Dr. Petra Pohlmann, Münster; Prof. Dr. Roland Rixecker, Saarbrücken; Prof. Dr. Lena Rudkowski, Gießen; Prof. Dr. Martin Schauer, Wien; Dr. h.c. Wilhelm Schluckebier, BVR a.D., Ombudsmann für Versicherungen, Berlin; Prof. Dr. Andreas Spickhoff, München; VRIOLG a.D. Wilfried Terno, Karlsruhe; RiBGH Vera von Pentz, Karlsruhe; Prof. Dr. Gerhard Wagner, LL.M., Berlin.

## Inhalt

versr.de

### Aufsätze

Prof. Dr. Peter Reiff, Trier – Ausgewählte Rechtsfragen von Online-Versicherungen ..... 985

### Rechtsprechung

#### Versicherungsvertragsrecht

*Sämtliche Versicherungszeige*

Anforderungen an die Belehrung zur vorvertraglichen Anzeigepflicht (OLG Hamm, Beschl. v. 16.12.2021 – 20 U 316/21) ..... 1011

*Lebensversicherung*

Anforderungen an wirksame Widerrufsbelehrung nach § 8 VVG bei vereinbartem sofortigen Versicherungsschutz (OLG Hamm, Beschl. v. 10.2.2022 – 20 U 5/22; OLG Hamm, Beschl. v. 6.4.2022 – 20 U 5/22) ..... 1012

*Berufsunfähigkeitsversicherung*

Darlegungslast des VN für fehlende Vergleichbarkeit bei Verweisung auf eine inzwischen ausgeübte Tätigkeit (OLG Dresden, Beschl. v. 21.3.2022 – 4 U 2062/21; OLG Dresden, Beschl. v. 16.5.2022 – 4 U 2062/21) ..... 1015

## Inhalt

<i>Krankheitskostenversicherung</i>	
Wirksamkeit von § 8b Abs. 1 MBKK	(OLG Dresden, Urt. v. 17.5.2022 – 4 U 2388/21)..... 1018
<i>Kfz-Kaskoversicherung</i>	
<b>Leistungskürzung auf Null bei Unfallfahrt in absolut fahruntüchtigem Zustand</b>	(KG, Beschl. v. 3.5.2022 – 6 U 39/21)..... 1021
<i>Wohngebäudeversicherung</i>	
Auswahl eines Fachunternehmens durch Versicherer begründet keine eigene Reparaturpflicht gegenüber dem VN	(OLG Nürnberg, Beschl. v. 14.2.2022 – 8 U 3825/21)..... 1024
<hr/>	
<b>Haftungsrecht</b>	
<i>Geschäftsbesorgungsvertrag</i>	
<b>Auskunftsanspruch eines Anlegers gegen die Kapitalverwaltungsgesellschaft bei Zweiterwerb der Anteile von einem Lebensversicherer</b>	(BGH, Urt. v. 21.4.2022 – III ZR 268/20)..... 1027
<i>Nachbarrecht</i>	
Kein quasinegatorischer Unterlassungsanspruch wegen Verletzung nachbarschüt- zender Normen bei bestandskräftiger Baugenehmigung	(BGH, Urt. v. 28.1.2022 – V ZR 99/21)..... 1030
<i>Reisevertrag</i>	
Darlegungs- und Beweislast des Reiseveranstalters bei vertraglicher Pauschalierung seines Entschädigungsanspruchs	(BGH, Urt. v. 24.5.2022 – X ZR 12/21)..... 1033
<i>Sachbeschädigung</i>	
<b>Voraussetzungen eines Schadensersatzanspruchs wegen Verletzung des berechtigten unmittelbaren Besitzes an einem Kfz</b>	(BGH, Urt. v. 24.5.2022 – VI ZR 1215/20)..... 1034
<i>Schadensberechnung</i>	
Berechnung der in der Leasingzeit erlangten Nutzungsvorteile eines Kfz nach der Höhe der vereinbarten Leasingzahlungen	(BGH, Urt. v. 21.4.2022 – VII ZR 783/21)..... 1036
<i>Verjährung</i>	
Hemmung der Verjährung der Ansprüche des Dieselmotorkäufers durch Anmeldung zu einer Musterfeststellungsklage	(BGH, Urt. v. 19.10.2021 – VI ZR 189/20)..... 1038
<b>Verjährung des Schadensersatzanspruchs gegen den Hersteller wegen sitten- widriger Schädigung in einem Dieselfall</b>	(BGH, Urt. v. 10.2.2022 – VII ZR 692/21)..... 1039
<hr/>	
<b>Prozessrecht</b>	
<i>EuGH-Vorabentscheidungsverfahren</i>	
<b>Begründungspflicht letztinstanzlich entscheidender nationaler Gerichte für unterbliebene EuGH-Vorlage</b>	(EuGH, Urt. v. 6.10.2021 – C-561/19 – Consorzio) <i>m. Anm. Jürgen Bürkle</i> ..... 1043
<i>Rechtliches Gehör</i>	
Gehörsverstoß durch Zurückweisen von Vortrag zu Folgeschäden des Software-Up- date als „bloße Vermutungen“ und „ins Blaue hinein“	(BGH, Beschl. v. 11.1.2022 – VIII ZR 33/20)..... 1050
<hr/>	
<b>Auslandsrecht (Österreich)</b>	
<i>Betriebshaftpflichtversicherung</i>	
Deckungspflicht für compensando geltend gemachte Ersatzansprüche wegen Mängeln der gelieferten Tomatenjungpflanzen	(OGH, Beschl. v. 23.6.2021 – 7 Ob 51/21g)..... 1053

# DER BETRIEB

1948 | 2022

75

34

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z12

www.der-betrieb.de

## Herausgeber

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

## Magazin

### Gastkommentar

Marcus von Goldacker/  
Robert Ullmann  
Möge die Substanz mit Dir sein

### Interview

Christian Rödl  
KöMoG: Das Wahlrecht in der  
Praxis – Impulse für KMU?

## Betriebswirtschaft

Georg Lanfermann/Sven Morich/Olga Bultmann  
Berücksichtigung klimabezogener Aspekte im  
handelsrechtlichen Abschluss

1977

## Steuerrecht

Dietmar Wellisch/Katharina Meurs  
Mannheimer Modell – Einbringung einer Einmalzahlung in ein  
Wertguthaben

1984

Stefan Behrens/Thomas Wagner/Dirk Krohn  
§ 1 Abs. 2a, Abs. 2b GrEStG: Zurechnung von Grundstücken in  
Beteiligungsketten

1987

Zur Einordnung sog. City-Cards als Mehrzweck-Gutschein  
(D. J. Rapp/A. Engelhardt/A. Höchst)

1994

Mitunternehmern gehörende Anteile an KapGes. (OFD)

1995

GewSt-Pflicht einer Immobilien-GmbH bzw. Betriebsstätte bei  
Einschaltung einer Dienstleistungsgesellschaft (BFH)

1998

## Wirtschaftsrecht

Thomas Nägele/Simon Apel/Alexander Stolz/Jonathan Drescher/Lara Sefrin  
Die Entwicklung des Datenschutzrechts im vierten Jahr der DSGVO (Teil 2):  
Überblick über die Praxis der Aufsichtsbehörden

2008

Digitalisierung des Gesellschaftsrechts durch das DiRUG und DiREG (S. Radke)

2018

Keine Anfechtbarkeit der Ermächtigung zum Bezugsrechtsausschluss  
wegen nicht vollständiger Bekanntgabe des Vorstandsberichts (BGH)

2020

## Arbeitsrecht

Simone Evke de Groot/Philipp Weiger

Was bedeutet das neue NachwG für die betriebliche Altersversorgung?

2025

Corona-Prämien in zugelassenen Pflegeeinrichtungen nach § 150a Abs. 1  
Satz 1 SGB XI: Rechtsweg zu den Sozialgerichten (A. Wolff/K. Schmiedel)

2032

Abmahnung eines Betriebsratsmitglieds wegen (ungenehmigter) Verteilung  
von Flugblättern (S. Beckerle/J. Rummel)

2033

Ausschluss der Betriebsrentenanpassung bei Pensionskassen mit Überschuss-  
beteiligung durch § 16 Abs. 3 Nr. 2 BetrAVG (V. Matthießen)

2034

Erfolgreiche Anfechtung einer Betriebsratswahl wegen unzulässiger  
Anordnung schriftlicher Stimmabgabe (BAG)

2036

Im Abonnement enthalten:

DER LIVE  
BETRIEB  
Ihre App - täglich aktuell

Owlit  
Suchen. Finden. Wissen.

FACHMEDIEN  
ottoschmidt

# Inhalt

## MAGAZIN

<b>Gastkommentar</b>	<b>M4</b>
<i>Marcus von Goldacker / Robert Ullmann</i>	
<b>Kurzbeiträge</b>	<b>M6</b>
<b>Impressum</b>	<b>M12</b>
<b>Interview</b>	<b>M14</b>
<i>Christian Rödl</i>	

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Handelsbilanzrecht/Rechnungslegung

#### **Berücksichtigung klimabezogener Aspekte im handelsrechtlichen Abschluss**

*WP/StB Dipl.-Kfm. Georg Lanfermann /*

*WP/StB Prof. Dr. Sven Morich / Olga Bultmann, alle Berlin*

DB1407337 (Kurzfassung vgl. S. M6)

S. 1977

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Einkommensteuer

#### **Mannheimer Modell - Einbringung einer Einmalzahlung in ein Wertguthaben**

*Prof. Dr. Dietmar Wellisch / Katharina Meurs, M.Sc., beide Hamburg*

DB1409794 (Kurzfassung vgl. S. M7)

S. 1984

Grunderwerbsteuer

#### **§ 1 Abs. 2a, Abs. 2b GrEStG: Zurechnung von Grundstücken in Beteiligungsketten**

*RA/FAStR/StB Dr. Stefan Behrens, Frankfurt/M. / StB Prof. Dr.*

*Thomas Wagner, Düsseldorf / Dipl.-Fw. (FH) Dirk Krohn, Kiel*

DB1414416 (Kurzfassung vgl. S. M8)

S. 1987

## KOMPAKT

Umsatzsteuer

#### **Zur Einordnung sog. City-Cards als Mehrzweck-Gutschein**

*Prof. Dr. David J. Rapp, Paris / Anne Engelhardt, LL. M. /*

*Aileen Höchst, M.Sc., beide Saarbrücken*

DB1413718

S. 1994

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Umwandlungssteuerrecht

#### **Mitunternehmern gehörende Anteile an KapGes.**

*OFD Frankfurt/M., Verfügung vom 21.07.2022*

DB1414410

S. 1995

Einkommensteuer/Lohnsteuer

#### **Betriebsausgabenabzug bei der Ausgabe von eigenen Aktien im Rahmen eines Mitarbeiteraktienoptionsprogramms**

*FinMin. Schleswig-Holstein, ESt-Kurzinformation Nr. 2022/13 vom 11.08.2022*

DB1414979

S. 1998

## ENTSCHEIDUNGEN

Gewerbesteuer

#### **GewSt-Pflicht einer Immobilien-GmbH bzw. Betriebsstätte bei Einschaltung einer Dienstleistungsgesellschaft**

*BFH, Urteil vom 23.03.2022 - III R 35/20*

DB1414822

S. 1998

Gewinnermittlung

#### **Betriebsstättenbegriff nach § 4 Abs. 5 Satz 1 Nr. 6 EStG nach altem und dem ab 2014 geltenden Reisekostenrecht**

*BFH, Urteil vom 16.02.2022 - X R 14/19*

DB1413257

S. 2002

Einkommensteuer

#### **Kein Betriebsausgabenabzug für ausschließlich bei der Berufsausübung getragene bürgerliche Kleidung**

*BFH, Urteil vom 16.03.2022 - VIII R 33/18*

DB1410832

S. 2005

## WIRTSCHAFTSRECHT

### AUFSATZ

Datenschutz

#### **Die Entwicklung des Datenschutzrechts im vierten Jahr der DSGVO (Teil 2): Überblick über die Praxis der Aufsichtsbehörden**

RA Dr. Thomas Nägele / RA Dr. Simon Apel / RA Alexander Stolz, LL.M. (Dresden/Exeter) / RA Dr. Jonathan Drescher / Wiss. Mit. Lara Sefrin, alle Mannheim

DB1413826 (Kurzfassung vgl. S. M9)

S. 2008

### KOMPAKT

Digitalisierung

#### **Digitalisierung des Gesellschaftsrechts durch das DiRUG und DiREG**

RA Sven Radke, LL.M., Köln

DB1414932

S. 2018

### ENTSCHEIDUNGEN

Aktienrecht

#### **Keine Anfechtbarkeit der Ermächtigung zum Bezugsrechtsausschluss wegen nicht vollständiger Bekanntgabe des Vorstandsberichts**

BGH, Urteil vom 19.07.2022 – II ZR 103/20

DB1414758

S. 2020

Insolvenzrecht

#### **Durchsetzung einer zur Insolvenzmasse gehörenden Forderungen gegen einen Dritten durch den Insolvenzverwalter**

BGH, Beschluss vom 21.07.2022 – IX ZB 63/21

DB1414949

S. 2023

Umwandlungsrecht/Aktienrecht

#### **Zur Rechtsmissbräuchlichkeit eines Squeeze-out nach § 62 Abs. 5 UmwG**

OLG Köln, Urteil vom 23.06.2022 – 8 U 213/20

DB1414122

S. 2024

Notarrecht

#### **Schadensersatz wegen notarieller Amtspflichtverletzungen**

BGH, Urteil vom 09.06.2022 – III ZR 24/21

DB1413360

S. 2024

## ARBEITSRECHT

### AUFSATZ

Betriebliche Altersversorgung

#### **Was bedeutet das neue Nachweisgesetz (NachwG) für die betriebliche Altersversorgung?**

RAin Dr. Simone Evke de Groot, Heidelberg / Philipp Weiger, Karlsruhe

DB1413875 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 2025

### KOMPAKT

Verfahrensrecht/Entgeltrecht

#### **Unwirksame Geltendmachung eines Zurückbehaltungsrechts an der Arbeitsleistung schließt den Anspruch auf Annahmeverzugslohn aus**

RAin Kristin Frohne, Frankfurt/M.

DB1409672

S. 2031

Verfahrensrecht

#### **Corona-Prämien in zugelassenen Pflegeeinrichtungen nach § 150a Abs. 1 Satz 1 SGB XI: Rechtsweg zu den Sozialgerichten**

RA/FAArbR Dr. Alexander Wolff / RAin Kerstin Schmiedel, beide Berlin

DB1407441

S. 2032

Betriebsverfassungsrecht

#### **Abmahnung eines Betriebsratsmitglieds wegen (ungenehmigter) Verteilung von Flugblättern**

RA Dr. Sebastian Beckerle, LL.M. (Washington DC) /

RA Jan Rummel, beide Frankfurt/M.

DB1411914

S. 2033

Betriebliche Altersversorgung

#### **Ausschluss der Betriebsrentenanpassung bei Pensionskassen mit Überschussbeteiligung durch § 16 Abs. 3 Nr. 2 BetrAVG ist verfassungsgemäß**

RiArbG a.D. Dr. Volker Matthießen, Offenbach/M.

DB1413059

S. 2034

### ENTSCHEIDUNGEN

Betriebsverfassungsrecht

#### **Erfolgreiche Anfechtung einer Betriebsratswahl wegen unzulässiger Anordnung schriftlicher Stimmabgabe**

BAG, Beschluss vom 16.03.2022 – 7 ABR 29/20

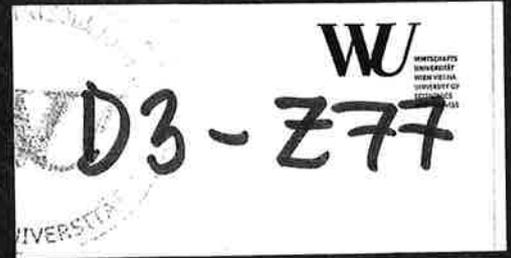
DB1413311

S. 2036

13/2022

S. 241–260, ART.-NR. 455–493

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

- » **Rudolf Reischauer:** Verjährung und Einrede bei der Gewährleistung (§ 933 ABGB und § 28 VGG)
- » **Wolfgang Kolmasch:** Fluggastrechte – ein Überblick

## GESETZGEBUNG

- » Aktuelle Gesetzesvorhaben

## RECHTSPRECHUNG

- » Abzug der Erwachsenenvertreter-Entschädigung von der Unterhaltsbemessungsgrundlage?
- » Kein „Sprungregress“ in einer Erfüllungsgehilfenkette
- » Notgeschäftsführer statt Abwesenheitskurator für GmbH mit abwesenden Geschäftsführern



**IN ALLER KÜRZE**

243

**THEMA**

Rudolf Reischauer: Verjährung und Einrede bei der Gewährleistung (§ 933 ABGB und § 28 VGG)	244
Wolfgang Kolmasch: Fluggastrechte – ein Überblick	248

**GESETZGEBUNG**

Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 11. 8. 2022)	252
------------------------------------------------	-----

**RECHTSPRECHUNG**

**»FAMILIENRECHT**

Minderjährigenadoption, obwohl das Heimatrecht des Kindes keine Adoption zulässt	253
Bestellung eines Kollisionskurators im Unterhaltsverfahren	253
Minderung der Unterhaltsbemessungsgrundlage wegen des höheren Lohn- und Preisniveaus im Heimatstaat des Unterhaltspflichtigen	253
Abzug der Erwachsenenvertreter-Entschädigung von der Unterhaltsbemessungsgrundlage?	253
Ablehnung einer Erwachsenenvertretung durch einen Rechtsanwalt wegen Unzumutbarkeit	254

**»SACHENRECHT**

Eigentumsfreiheitsklage gegen geringfügigen Grenzüberbau – Schikaneeinwand	254
----------------------------------------------------------------------------	-----

**»ERBRECHT**

Umfang des erbrechtlichen Auskunftsanspruchs über Schenkungen	254
Hinzurechnung einer Schenkung – Abzug für vorbehalten Rechte?	255
Ertragsfähigkeit eines Erbhofs	255

**»SCHULDRECHT**

Irrtumsanfechtung wegen Überschreitung der Gewerbeberechtigung als Baugewerbetreibender	255
Keine Inhaltskontrolle eines individuell ausgehandelten Vertrags	256
„Sich-Berufen“ auf unzulässige Preisanpassungsklausel durch Preisfortschreibung	256
Keine Mäßigung der Maklerprovision wegen eines Verhaltens nach Abschluss der Tätigkeit	256

## INHALTSVERZEICHNIS/IMPRESSUM

## »MIET- UND WOHNRECHT

Keine Zinsminderung wegen des allgemeinen Umsatzrückgangs aufgrund der Pandemie	256
Vertragswidriges Verhalten als Kündigungsgrund?	256
Entstehung des Rückzahlungsanspruchs für Finanzierungsbeiträge	257

## »SCHADENERSATZ

Abgasskandal – kein Schadenersatz ohne Schaden	257
Ablehnung der Prozessführung durch den Anwalt wegen Aussichtslosigkeit	257
Schadenersatzanspruch gegen Schiedsrichter erst nach Aufhebung des Schiedsspruchs	257
Verkehrssicherungspflichten im Supermarkt	257
Verkehrssicherungspflichten nach einem Elementarereignis	258
Kein „Sprungregress“ in einer Erfüllungsgehilfenkette	258
Haftung des Waldeigentümers für einen auf eine Straße fallenden Baum	258
Schadensteilung bei gewöhnlicher Betriebsgefahr auf beiden Seiten	259
Regressanspruch des Sozialversicherungsträgers für berufliche Rehabilitationsmaßnahmen	259

## »VERFAHRENSRECHT

Notgeschäftsführer statt Abwesenheitskurator für GmbH mit abwesenden Geschäftsführern	259
---------------------------------------------------------------------------------------	-----

## LITERATURÜBERSICHT

260

## 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 Abs 1 Z 8 und Z 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

## Abonentenservice:

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: BKAUAT11 | Abbestellungen sind nur zum Jahreschluss 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 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.**

# NJW

# Neue Juristische Woche



WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

## 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

*B. P. Paal/I. Kritzer*

Geltendmachung von DS-GVO-Ansprüchen als  
Geschäftsmodell

2433

*S. Rittweger*

Beitragspflicht von angestellten GmbH-Gesellschaftern  
und (Schein-)Selbstständigen

2439

*H. R. Horst*

Ladeinfrastruktur für E-Mobilität im Mietverhältnis

2442

*J. Grote/B. Finkel*

Rechtsprechung zum Versicherungsvertragsrecht

2445

*R. Mantz*

Die Entwicklung des Internetrechts

2449

*EuGH*

Rechtsmittelfrist bei fehlender Übersetzung zuzustellender  
Schriftstücke (Anm. *P. Fabig/B. Windau*)

2461

*BVerfG*

Sozialrechtlicher Verwertungsschutz für selbst bewohntes  
Wohneigentum

2465

*BGH*

Einfluss mietfreien Wohnens auf Kindesunterhalt und  
Haftung für Mehrbedarf (Anm. *T. Obermann*)

2470

*BAG*

Verjährungsbeginn – Unzumutbarkeit der Klageerhebung

2491

## Aus NJW-aktuell

Interview

Nachhaltigkeit  
im Bierrecht

Aus der Justiz

Strafverfahren  
immer länger

Recht digital

Koordinator für  
digitale Dienste



C.H. BECK

## 34/2022

18. August 2022

75. Jahrgang S. 2433–2496

www.njw.de



0150202234

# INHALT

## Aufsätze

Boris P. Paal / Ina Kritzer

### **Geltendmachung von DS-GVO-Ansprüchen als Geschäftsmodell**

2433

Der Beitrag befasst sich mit der gebündelten Geltendmachung von immateriellen Schäden für Datenschutzverstöße nach Art. 82 DS-GVO und von Auskunftsansprüchen aus Art. 15 DS-GVO, für die im Hinblick auf Aufwand und Risiken bisher nur ein geringer Anreiz besteht.

Stephan Rittweger

### **Beitragspflicht von angestellten GmbH-Gesellschaftern und (Schein-)Selbstständigen**

2439

Ergänzend zum neuen Statusfeststellungsverfahren haben die Sozialversicherungsträger aktuell materielle Kriterien verlautbart, nach welchen angestellte GmbH-Gesellschafter sowie Tätigkeiten vermeintlich Selbstständiger der Beitragspflicht unterworfen werden. Der Beitrag erläutert die Änderungen.

## Zur Rechtsprechung

Hans Reinold Horst

### **Ladeinfrastruktur für die E-Mobilität im Mietverhältnis**

2442

(LG München I NJW 2022, 2486)

## Bericht

Joachim Grote / Bastian Finkel

### **Rechtsprechungsübersicht zum Versicherungsvertragsrecht im ersten Halbjahr 2022**

2445

Reto Mantz

### **Die Entwicklung des Internetrechts**

2449

## Kanzlei & Mandat

Claus-Henrik Horn

### **Grundsätze der Erbenhaftung**

2454

## NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Anzeigenschwerpunkt	23
Preisanhebung per Zustimmungsfiktion		Bierrecht zwischen Tradition und Innovation K. Purnhagen		Aus- und Weiterbildungs-Special	
P. Rösler		Standpunkt	15	Rubrikenmarkt	27
Agenda	6	Anerkennung geschlechtlicher Vielfalt		web.report	28
		D. Liebscher / N. Markwald		Stellenmarkt	29
Meldungen/Kolumne	7	Aus der Justiz	17	Beck'sche Zeitschriften	42
Gesetzgebung	8	Strafverfahren dauern immer länger		Buchhinweise	44
		S. Rebehn		Veranstaltungshinweise	46
Rechtsprechung in Kürze	8	Recht digital	19	Heftvorschau/Impressum	48
Entscheidung der Woche	9	Der Digital Services Coordinator			
		S. Ory			

# INHALT



## Rechtsprechung

<b>Europäische Gerichte</b>		
EuGH 24.02.22 – C-536/20 <b>Haftungsansprüche gegenüber Vermittler von Veranstaltungskarten</b>	2457	OLG Stuttgart 21.12.21 – 10 U 149/21 <b>Angemessene Frist zur Sicherheitsleistung für Verbraucher-Bauherren (Ls.)</b> 2485
EuGH 07.07.22 – C-7/21 <b>Rechtsmittelfrist bei fehlender Übersetzung zuzustellender Schriftstücke</b> (Anm. P. Fabig / B. Windau)	2461	LG München I 23.06.22 – 31 S 12015/21 <b>Erlaubnis an Mieter zu Ladeinfrastruktur für E-Mobil in Eigenregie</b> 2486
		LG Offenburg 31.03.22 – 2 O 249/21 <b>Rechtsgeschäftlicher Verwahrungsvertrag – Aufbewahrung von Wertsachen (Ls.)</b> 2487
<b>Verfassungsgerichte</b>		<b>Strafgerichte</b>
BVerfG 28.04.22 – 1 BvL 12/20 <b>Sozialrechtlicher Verwertungsschutz für selbst bewohntes Wohneigentum</b>	2465	BGH 07.06.22 – 5 StR 332/21 <b>Verbotene Vernehmungsmethoden und Verwertungsverbot – Aufklärungshilfe</b> 2487
BVerfG 09.02.22 – 2 BvR 1444/16 ua <b>Vorläufige Anwendung des Freihandelsabkommens CETA (Ls.)</b>	2467	BGH 22.02.22 – 3 ZB 3/21 <b>Anordnung elektronischer Aufenthaltsüberwachung nach Hessischem Polizeirecht (Ls.)</b> 2488
<b>Zivilgerichte</b>		<b>Verwaltungsgerichte</b>
BGH 05.05.22 – VII ZR 176/20 <b>Begriff „Abrechnungssumme“ in Vertragsstrafenklausel des Auftraggebers</b>	2467	OVG Schleswig 25.04.22 – 5 MB 3/22 <b>Wiederherstellung der aufschiebenden Wirkung – einseitige Erledigungserklärung</b> 2489
BGH 18.05.22 – XII ZB 325/20 <b>Einfluss mietfreien Wohnens auf Kindesunterhalt und Haftung für Mehrbedarf</b> (Anm. T. Obermann)	2470	<b>Arbeitsgerichte</b>
BGH 03.05.22 – VI ZR 832/20 <b>Auslistungsanspruch gegen den Verantwortlichen einer Suchmaschine</b>	2476	BAG 09.02.22 – 5 AZR 368/21 <b>Unzumutbarkeit der Klageerhebung als Voraussetzung für Verjährungsbeginn</b> 2491
OLG Nürnberg 29.03.22 – 3 U 4188/21 <b>Beweiswirkung einer detaillierten schriftlichen Einlassung am Unfallort</b>	2483	<b>Finanzgerichte</b>
		BFH 07.04.22 – III R 22/21 <b>Jurastudium einer Finanzbeamtin im gehobenen Dienst als Zweitausbildung</b> 2494



## Beherrscht die Rechtssprache wie kein anderer.

### Das Rechtswörterbuch

erläutert kurz und bündig über **13.200 Begriffe aus allen Gebieten** – von »Abänderungsklage« bis »Zwölftefelgesetz«. Der »Weber« ermöglicht sowohl Juristinnen und Juristen als auch Laien einen ersten Einstieg in alle Rechtsgebiete. Er trägt damit zum Verständnis der Rechtsordnung und zum **korrekten Gebrauch** der Fachbegriffe bei.

Weber (vormals Creifelds), **Rechtswörterbuch**  
24. Auflage. 2022. XXIII, 1989 Seiten.

Inklusive Online-Zugang. In Leinen € 69,-

ISBN 978-3-406-77572-7 | **Neu im Februar 2022** | [beck-shop.de/32405820](https://beck-shop.de/32405820)

### Die 24. Auflage

ist wieder auf dem aktuellen Stand u.a. mit **MoPeG, FÜPoG II, DiRUG, LieferkettensorgfaltspflichtenG**, dem Gesetz zur Stärkung des Verbraucherschutzes im Wettbewerbs- und Gewerberecht, Gesetz für faire Verbraucherverträge, Gesetz zur Änderung des Strafgesetzbuches – Strafbarkeit des Betriebes krimineller Handelsplattformen im Internet, Mietspiegelreformgesetz, Reform des WBG.

Erhältlich im Buchhandel oder bei: [beck-shop.de](https://beck-shop.de) | Verlag C.H. BECK oHG - 80791 München | [kundenservice@beck.de](mailto:kundenservice@beck.de) | Preise inkl. MwSt. | 173932  
[facebook.com/verlagCHBECK](https://facebook.com/verlagCHBECK) | [linkedin.com/company/verlag-c-h-beck](https://linkedin.com/company/verlag-c-h-beck) | [twitter.com/CHBECKrecht](https://twitter.com/CHBECKrecht)



## • ZInsO-Aufsätze

**Zur Berechnungsgrundlage für die Vergütung des vorläufigen Insolvenzverwalters: Was meint eigentlich § 11 Abs. 1 Satz 3 InsVV?** (S. 1649)  
von Richter am BGH a.D. Gerhard Vill, Karlsruhe/München

**Insolvenzanfechtung nach § 133 InsO** (S. 1660)  
von Dr. Olaf Hiebert, Düsseldorf

**Insolvenzbeschlagnahme der Energiepreispauschale** (S. 1665)  
von Dipl.-Rechtspflegerin Sylvia Wipperfurth, LL.M. (com.), SIIW  
SachverständigenInstitut für Insolvenz – und Wirtschaftsrecht, Alsdorf/Aachen

## • ZInsO-Rechtsprechungsreport

**Voraussetzungen des Eintritts eines Gesamtschadens für die Insolvenzmasse** (S. 1672)  
BGH, Urt. v. 19.5.2022 – III ZR 326/20

**Fehlende Gebäudeeigenschaft von Freiland-Photovoltaikanlage bei gerüstähnlichem, modularem Aufbau und eingesetzten Photovoltaikmodulen** (S. 1677)  
BGH, Urt. v. 18.3.2022 – V ZR 269/20

**Keine isolierte PKH für Vergleich im Hauptsacheverfahren** (S. 1679)  
OLG Düsseldorf, Beschl. v. 2.5.2022 – I-12 W 18/21

**Gerichtskosten im Insolvenzverfahren: Bestimmung von Insolvenzmasse als Bemessungsgrundlage bei Betriebsfortführung** (S. 1682)  
OLG München, Urt. v. 15.2.2022 – 11 W 1320/21

**Gegenstand und Reichweite des § 170 Abs. 1 Satz 2 InsO** (S. 1685)  
LG Wuppertal, Urt. v. 7.5.2022 – 2 O 200/21

**Nachträgliche Feststellung einer vorsätzlich begangenen unerlaubten Handlung** (S. 1689)  
AG Erfurt, Urt. v. 6.7.2022 – 5 C 807/21

**EU-Konformität von staatlichen Condor-Beihilfen (Ryanair vs. EU-Kommission)** (S. 1691)  
EuG, Urt. v. 18.5.2022 – T-577/20

## Herausgeber:

Prof. Dr. Christian Berger  
RA Dr. Susanne Berner  
RA Dr. Christian Brünkmans  
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. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber  
RA Peter J. Hützen  
RiAG Dr. Peter Laroche  
Prof. Dr. Wolfgang Marotzke  
RA Prof. Dr. Torsten Martini  
Prof. Dr. Sebastian Mock  
RA Dr. Patrick Mückl  
Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser  
RA Dr. Manfred Obermüller  
Vors. RiOLG a.D. Dr. Dietmar Onusseit  
RA Prof. Dr. Klaus Pannen  
RiBGH a.D. Prof. Dr. Gerhard Pape  
RA Stephan Ries  
RiBGH Christian Röhl  
Prof. Dr. Thomas Rönna  
Vors. RiOLG Katrin van Rossum  
Prof. Dr. Jessica Schmidt  
RiBGH Dr. Volker Schultz  
RA Ralph Veil  
RiBGH a.D. Gerhard Vill  
OSTa a.D. Raimund Weyand

## Schriftleiter:

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer



## Inhaltsverzeichnis

### ZInsO-Aktuell

#### ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 33/2022

#### ZInsO-Aufsätze

<b>Zur Berechnungsgrundlage für die Vergütung des vorläufigen Insolvenzverwalters: Was meint eigentlich § 11 Abs. 1 Satz 3 InsVV?</b> .....	1649
von Richter am BGH a.D. Gerhard Vill, Karlsruhe/München	
<b>Insolvenzanfechtung nach § 133 InsO.</b> .....	1660
von Dr. Olaf Hiebert, Düsseldorf	
<b>Insolvenzbeschlagnahme der Energiepreispauschale</b> .....	1665
von Dipl.-Rechtspflegerin Sylvia Wipperfürth, LL.M. (com.), StW SachverständigenInstitut für Insolvenz – und Wirtschaftsrecht, Alsdorf/Aachen	

#### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

<b>In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts.</b> .....	1669
Diese Ausgabe enthält Rezensionen zu folgenden Titeln: Sylvia Wipperfürth, Insolvenzverwaltung – juristische Personen, Personengesellschaften und Vereine Gerhard Pape/Daniel Reichelt/Volker Schulz/Joachim Voigt-Salus, Insolvenzrecht	

#### ZInsO-Rechtsprechungsreport

##### • Insolvenz- und Sanierungsrecht

<b>Voraussetzungen des Eintritts eines Gesamtschadens für die Insolvenzmasse</b> .....	1672
BGH, Urt. v. 19.5.2022 – III ZR 326/20	
<b>Sittenwidrigkeit eines unentgeltlichen Geschäfts</b> .....	1674
BGH, Urt. v. 26.4.2022 – X ZR 3/20	
<b>Fehlende Gebäudeeigenschaft von Freiland-Photovoltaikanlage bei gerüstähnlichem, modularem Aufbau und eingesetzten Photovoltaikmodulen</b> .....	1677
BGH, Urt. v. 18.3.2022 – V ZR 269/20	
<b>Keine isolierte PKH für Vergleich im Hauptsacheverfahren</b> .....	1679
OLG Düsseldorf, Beschl. v. 2.5.2022 – I-12 W 18/21	
<b>Kostenlast von (nichtexistenter) Beklagten nur nach klägerischem Kostenantrag</b> .....	1681
OLG Köln, Beschl. v. 4.11.2021 – 16 W 31/21	
<b>Gerichtskosten im Insolvenzverfahren: Bestimmung von Insolvenzmasse als Bemessungsgrundlage bei Betriebsfortführung</b> .....	1682
OLG München, Urt. v. 15.2.2022 – 11 W 1320/21	
<b>Bestimmung verwaltungsgerichtlicher örtlicher Zuständigkeit: Maßgeblichkeit der verfahrensrechtlichen Stellung des (klagenden) Insolvenzverwalters als Partei kraft Amtes</b> .....	1684
VG München, Beschl. v. 24.3.2022 – M 31 K 22.1191	
<b>Gegenstand und Reichweite des § 170 Abs. 1 Satz 2 InsO</b> .....	1685
LG Wuppertal, Urt. v. 7.5.2022 – 2 O 200/21	
<b>Nachträgliche Feststellung einer vorsätzlich begangenen unerlaubten Handlung</b> .....	1689
AG Erfurt, Urt. v. 6.7.2022 – 5 C 807/21	
<b>Internationales Insolvenzrecht</b>	
<b>EU-Konformität von staatlichen Condor-Beihilfen (Ryanair vs. EU-Kommission)</b> .....	1691
EuG, Urt. v. 18.5.2022 – T-577/20	

• **Insolvenzarbeits- und Sozialrecht**

**Übernahme der betrieblichen Altersversorgung und Direktversicherung als arbeitsvertraglicher Anspruch i.R.e. Betriebsübergangs** .....

ArbG Düsseldorf, Urt. v. 20.12.2021 – 6 Ca 8002/20

1699

## Impressum

### Herausgeber:

Prof. Dr. Christian Berger • RA Dr. Susanne Berner • RA Dr. Christian Brünkmans • 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. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber • RA Peter J. Hützen • RiAG Dr. Peter Laroche • Prof. Dr. Wolfgang Marotzke • RA Prof. Dr. Torsten Martini • PD Dr. Sebastian Mock • RA Patrick Mückl • Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser • RA Dr. Manfred Obermüller • Vors. RiOLG a.D. Dr. Dietmar Orusseit • RA Prof. Dr. Klaus Pannen • RiBGH a.D. Prof. Dr. Gerhard Pape • RA Stephan Ries • RiBGH Christian Röhl • Prof. Dr. Thomas Rönnau • Vors. RiOLG Katrin van Rossum • Prof. Dr. Jessica Schmidt • RiBGH Dr. Volker Schultz • RA Ralph Veil • RiBGH a.D. Gerhard Vill • OstA a.D. Raimund Weyand

### Schriftleitung:

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

### Gründungsherausgeber:

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

### Urheber- und Verlagsrechte:

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

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

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

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

**Erscheinungsweise:** wöchentlich

**Anzeigenverkauf:** Gabriele Wieneber

Telefon: 02233/3760-7608

E-Mail: [gabriele.wieneber@wolterskluwer.com](mailto:gabriele.wieneber@wolterskluwer.com)

**Anzeigendisposition:** Karin Odening

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

E-Mail: [anzeigen@wolterskluwer.com](mailto:anzeigen@wolterskluwer.com)

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

E-Mail: [hans.haarmeyer@t-online.de](mailto:hans.haarmeyer@t-online.de)

Manuskripte und Urteileinreichungen erbeten an den Schriftleiter

**Schriftleiter ZInsO FOKUS Sanierung:** Rechtsanwalt,

Steuerberater, Wirtschaftsprüfer Andreas Ziegenhagen

E-Mail: [ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com](mailto:ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com)

**Redaktion:** Ass. iur. Anke Losch

Wolters-Kluwer-Str. 1, 50354 Hürth

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

E-Mail: [ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com](mailto:ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com)

**Einsendung von Entscheidungen**

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

**Bezugspreis zzgl. Versandkosten**

Jahresabonnement: € 779,00

Preis für das Einzelheft: € 31,00

**Kündigungsfrist:**

6 Wochen zum Ende des Bezugsjahres

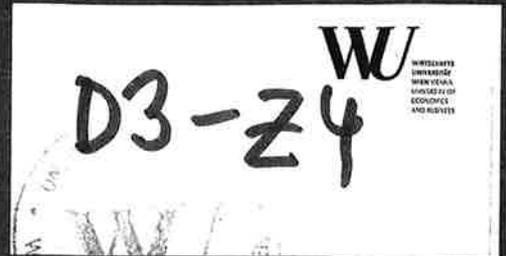
**Druckerei:** rewi Druckhaus, Reiner Winters GmbH, Wissen

ISSN 2568-6380

8/2022

S. 515–592, ART.-NR. 422–478

August 2022



# RdW

ÖSTERREICHISCHES RECHT DER WIRTSCHAFT

Herausgeber: Wilma Dehn, Gunter Mayr, Franz Schrank,  
Ulrich Torggler, Nikolaus Zorn

## WIRTSCHAFTSRECHT

- » **Gernot Ehgartner:** Zur Anwendbarkeit des § 1472 ABGB auf juristische Personen des Privatrechts
- » **Nikolaus Adensamer/Dimitar Hristov:** Brexit und Statutenwechsel bei Kapitalgesellschaften
- » **Bernhard Koch:** Der Strompreis und das (Zivil-)Recht

## ARBEITSRECHT

- » **Magdalena Ziembicka:** HinweisgeberInnenschutz ohne notwendige Betriebsvereinbarung?
- » **Dominik Prankl:** Kündigung durch Stellvertreter: Innenvollmachten und Schriftformgebote

## STEUERRECHT

- » **Helene Hayden/Tobias Hayden/Benedikt Schachner-Gröhs:** UK-Ltd im Steuerrecht nach dem Brexit
- » **VwGH:** Cum-/Ex-Geschäfte
- » **VwGH:** Verdeckte Ausschüttung aus gewinnloser GmbH

<b>EDITORIAL: Gunter Mayr: Rekordjahr 2022: Auf die Ökosoziale Steuerreform folgt die Abschaffung der kalten Progression</b>	515
<b>GESETZGEBUNG</b>	518
<b>INFO AKTUELL – WIRTSCHAFTSRECHT</b>	520
<b>INFO AKTUELL – ARBEITS-, SOZIAL- UND STEUERRECHT</b>	521

## WIRTSCHAFTSRECHT

<b>Gernot Ehgartner: Zur Anwendbarkeit des § 1472 ABGB auf juristische Personen des Privatrechts</b>	522
<b>Nikolaus Adensamer/Dimitar Hristov: Brexit und Statutenwechsel bei Kapitalgesellschaften</b>	528
<b>Bernhard Koch: Der Strompreis und das (Zivil-)Recht</b>	533

## JUDIKATUR

### » UNTERNEHMENSRECHT

Firma: „RegionalMedien Services GmbH“ unzulässig	536
--------------------------------------------------	-----

### » GESELLSCHAFTSRECHT

Kein Kollisionskurator wegen Mitgesellschafterstellung des Kindes und des Obsorgeberechtigten	536
-----------------------------------------------------------------------------------------------	-----

### » SCHULDRECHT

Fremdwährungskredit I: Rückzahlung in derselben Fremdwährung	537
Fremdwährungskredit II: Vereinbarung eines Höchstbetrags?	537
Fremdwährungskredit III: Bestimmtheit der Kreditsumme	538
Fremdwährungskredit IV: Nichtigkeit wegen mangelnder Bestimmtheit?	538
Fremdwährungskredit V: Verletzung des Bestimmtheitsgebots	539
Verbotenes Online-Poker – bereicherungsrechtliche Rückabwicklung	540
Domain-Vergabestelle: Pflichten bei Eingriffen ins Namensrecht	541

### » MIET- UND WOHNRECHT

Zinsminderung – Differenzierung zwischen Miete und Pacht verfassungskonform	542
-----------------------------------------------------------------------------	-----

### » SACHENRECHT

Keine lange Ersitzungszeit gegenüber unternehmerisch tätiger GmbH	543
-------------------------------------------------------------------	-----

### » KONSUMENTENSCHUTZ

Verbandsklage: AGB für Kreditkarten	543
EuGH: Missbräuchliche Klauseln in Verbraucherverträgen – nationales Verfahren	544
EuGH: Fluggastrechte – Ausfall der Treibstoffversorgung	546
Vorabentscheidungsersuchen iZm Klage auf Auszahlung eines Wettgewinns	546
COVID-19: Einlösung von KuKuSpoSiG-Gutscheinen bei Ticket-Vermittlern	547

### » BANKRECHT

Aufsichtsbehördliches Verfahren nach § 70 Abs 2 BWG	548
Kleinbetragssparbuch: Prüfung der materiellen Berechtigung	548

**» KAPITALMARKTRECHT**

Prospektangaben bei Immobilienveranlagung – Haftung des Prospektkontrollors?	548
------------------------------------------------------------------------------	-----

**» VERSICHERUNGSRECHT**

Rechtsschutz: Abgasmanipulation – Risikoausschluss iZm Gebrauchtfahrzeug?	549
Lebensversicherung: Spätrücktritt I	550
Lebensversicherung: Spätrücktritt II	550
Lebensversicherung: Spätrücktritt III	550

**ARBEITSRECHT**

<b>Magdalena Ziembicka:</b> HinweisgeberInnenschutz ohne notwendige Betriebsvereinbarung?	552
<b>Dominik Prankl:</b> Kündigung durch Stellvertreter: Innenvollmachten und Schriftformgebote	558

**JUDIKATUR****» ALLGEMEINES ARBEITSRECHT**

Freiwilliges Duschen am Arbeitsort – keine Arbeitszeit	562
Gesonderte Abgeltung von Überstunden während Kurzarbeit	563
Auslegung einer Arbeitgeberinformation über KollV-Reform	564
Kriterium der wesentlichen eigenen Betriebsmittel bei freien DV	564
Entlassung wegen sexueller Belästigung	564
Auslandsreise für DJ-Auftritt während Krankenstand – Entlassung	565
Abfertigung alt: Beweislast bei strittiger Auflösungsart	565
Abfertigung neu: Haftung der BV-Kasse für Richtigkeit der Kontonachrichten	565

**» SOZIALRECHT**

Väterkarenz im Anschluss an Familienzeit – Familienzeitbonus	566
Haftung des Geschäftsführers für SV-Beiträge nur bei zivilrechtlich wirksamer Bestellung	566

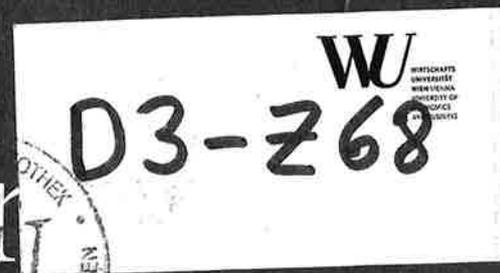
**STEUERRECHT**

VwGH zur Einkünftezurechnung beim Aktienkauf durch Cum-/Ex-Geschäft	567
VwGH: Verdeckte Ausschüttung aus gewinnloser GmbH	569
<b>Helene Hayden/Tobias Hayden/Benedikt Schachner-Gröhs:</b> Rechtsfähigkeit und Typenvergleich von in Österreich ansässigen UK-Ltd nach dem Brexit – gesellschaftsrechtsautonome Auslegung des § 1 Abs 2 KStG?	571
VwGH zum Wechsel von der „normalen“ Aktiengesellschaft zum AIF iSd AIFMG	579
VwGH zu Zahlungen in die Instandhaltungsrücklage nach § 31 WEG	581
<b>Reinhold Beiser:</b> USt: Änderung der Bemessungsgrundlage bei Anzahlungen erst mit Rückzahlungen	583
BMF-Info über die ertragsteuerlichen Auswirkungen der Suspendierung des Informationsaustausches mit Belarus und Russland	586

**» BLICK NACH DEUTSCHLAND**

<b>Udo Eversloh:</b> BFH: Ernstliche Zweifel an der Höhe der Säumniszuschläge	587
-------------------------------------------------------------------------------	-----

# Europäisches Wirtschafts- und Steuerrecht



3 | 2022

Betriebs-Berater Europa

11.8.2022 | 33. Jg.  
Seiten 121–180

## DIE ERSTE SEITE

**Christopher Hanke** und **Gabriele Quardt**

Es ist wie im echten Leben:

Im Beihilfenrecht kommt es entscheidend auf den Zeitpunkt an

## AUFSÄTZE

**Dr. Andreas Klafki**

Die Film- und Medienförderung in Deutschland und Europa im Umbruch | 121

**Prof. Dr. jur. Walter Frenz**

Klimagerechte EU-Kreislauf- und Abfallwirtschaft | 130

**Tim Gerstenberg**

Konzerninterne Entsendung von Personal aus umsatzsteuerrechtlicher Sicht – vertiefende Bemerkungen zum EuGH-Urteil Rs. C-94/19, San Domenico Vetraria | 137

## RECHTSPRECHUNG DER EU-GERICHTE

**EuGH:** Britische Staatsangehörige verlieren nach dem Brexit das Kommunalwahlrecht, auch wenn sie wegen der 15-Jahre-Regel in Großbritannien kein Wahlrecht mehr haben | 142

**EuGH:** Kartell: Markt für optische Laufwerke – fortgesetzte Zuwiderhandlung – „Sony“ | 148

**EuG:** Fusionskontrolle: Verstoß gegen Stillhaltepflicht durch zwischengeschaltete Transaktion – dauerhafte Änderung der Kontrolle schon vor dem Erwerb (Teilvollzug) – „Canon“ | 149

**EuG:** Missbrauch einer beherrschenden Stellung durch Anreizzahlungen – „Qualcomm“ | 151

**EuG:** Rettungsbeihilfe für Condor infolge Liquidation der Thomas Cook Gruppe zulässig | 152

**EuG:** Rettungsbeihilfe Rumäniens zugunsten von TAROM zulässig – „Wizz Air Hungary“ | 154

**EuGH:** Staatshaftung wegen Verletzung von Unionsrecht – Effektivitätsgrundsatz | 155

**EuGH:** Effektive gerichtliche Kontrolle der Missbräuchlichkeit von Klauseln und Rechtskraft | 164

**EuGH:** Zustellung von Schriftstücken: Frist für die Verweigerung der Annahme darf nicht mit der Rechtsmittelfrist zusammenfallen – „LKW Walter“ | 166

**EuGH:** Kfz-Typgenehmigung: Verringerung der Wirkung des Emissionskontrollsystems, insb. durch ein Thermofenster – unzulässige Abschaltvorrichtung – „GSMB Invest“ u. a. | 169

**EuGH:** Ein Mitgliedstaat muss die Verwendung einer geschützten Ursprungsbezeichnung auch für zur Ausfuhr in Drittländer bestimmte Erzeugnisse beenden – „Feta“ | 177

**EuGH:** Vertragsverletzung eines Mitgliedstaats, der keine angemessenen Zollkontrollen durchgeführt hat, um Betrug durch unterbewertete Importe aus China zu bekämpfen | 178

## Inhaltsverzeichnis

<b>Die erste Seite</b>	Es ist wie im echten Leben: Im Beihilfenrecht kommt es entscheidend auf den Zeitpunkt an Christopher Hanke, Rechtsanwalt, und Gabriele Quardt, Rechtsanwältin, Berlin	
<b>Aufsätze</b>	Die Film- und Medienförderung in Deutschland und Europa im Umbruch Dr. Andreas Klafki, LL.M. (USA), MEGA (Paris, Madrid, Berlin/Potsdam), Berlin	121
	Klimagerechte EU-Kreislauf- und Abfallwirtschaft Prof. Dr. jur. Walter Frenz, Maître en Droit Public, RWTH Aachen University	130
	Konzernerne Entsendung von Personal aus umsatzsteuerrechtlicher Sicht – vertiefende Bemerkungen zum EuGH-Urteil Rs. C-94/19, San Domenico Vetraria Tim Gerstenberg, LL.M. Tax (London), Hamburg	137
<b>Rechtsprechung der EU-Gerichte</b>	Unionsbürgerschaft: Britische Staatsangehörige verlieren nach dem Brexit das aktive und das passive Kommunalwahlrecht in ihrem Wohnmitgliedstaat, auch dann, wenn sie wegen der 15-Jahre-Regel im Vereinigten Königreich kein Wahlrecht mehr haben (EuGH, 9. 6. 2022 – Rs. C-673/20)	142
	Kartell auf dem Markt für optische Laufwerke: Absprachen zwischen Computer-Herstellern im Zusammenhang mit Ausschreibungen – einheitliche und fortgesetzte Zuwiderhandlung – „Sony“ (EuGH, 16. 6. 2022 – Rs. C-697/19 P)	148
	Fusionskontrolle: Verstoß gegen Stillhaltepflicht durch zwischengeschaltete Transaktion, die schon vor dem Erwerb zu einer dauerhaften Veränderung der Kontrolle beitrug (Teilvollzug) – „Canon“ (EuG, 18. 5. 2022 – Rs. T-609/19)	149
	Fusionskontrolle: Unvereinbarkeit des Zusammenschlusses von thyssenkrupp und Tata Steel mit dem Binnenmarkt – Markt für Kohlenstoff-Flach-/Elektrostahl (EuG, 22. 6. 2022 – Rs. T-584/19)	151
	Markt für LTE-Chipsätze: Missbrauch einer beherrschenden Stellung? – Anreizzahlungen – wettbewerbswidrige Wirkungen – Beeinträchtigung der Verteidigungsrechte – „Qualcomm“ (EuG, 15. 6. 2022 – Rs. T-235/18)	151
	Die Rettungsbeihilfe zugunsten von Condor war auf die Liquidation der Thomas Cook Gruppe, also nicht auf eine willkürliche Kostenverteilung innerhalb der Gruppe zurückzuführen und so gravierend, dass diese sie nicht selbst bewältigen konnte – Ryanair (EuG, 18. 5. 2022 – Rs. T-577/20)	152
	Die Rettungsbeihilfe Rumäniens zugunsten von TAROM dient der Vermeidung schwerer sozialer Härten – Einmaligkeit der Beihilfe – „Wizz Air Hungary“ (EuG, 4. 5. 2022 – Rs. T-718/20)	154
	Die Staatshaftung wegen Verletzung von Unionsrecht darf nicht vom Vorliegen einer Entscheidung des EuGH oder einer gerichtlich rechtskräftig angefochtenen Verwaltungshandlung oder von der Schadensentstehung innerhalb von 5 Jahren abhängig gemacht werden – Effektivitätsgrundsatz (EuGH, 28. 6. 2022 – Rs. C-278/20)	155
	Das Unionsrecht steht der Anwendung von Grundsätzen des nationalen Gerichtsverfahrens entgegen, die eine effektive gerichtliche Kontrolle der Missbräuchlichkeit von Klauseln behindern – Grundsätze der Rechtskraft und Ausschlusswirkung (EuGH, 17. 5. 2022 – Rs. C-600/19)	164
	Zustellung von Schriftstücken: Die Frist für die Verweigerung der Annahme eines nur in der Sprache des Übermittlungsstaats verfassten Schriftstücks darf nicht mit der Rechtsmittelfrist zusammenfallen – „LKW Walter“ (EuGH, 7. 7. 2022 – Rs. C-7/21)	166
	Kfz-Typgenehmigung: Eine Software für Dieselfahrzeuge, die die Wirkung des Emissionskontrollsystems verringert, ist eine unzulässige Abschaltvorrichtung – „GSMB Invest“ (EuGH, 14. 7. 2022 – Rs. C-128/20)	169
	Kfz-Typgenehmigung: Eine Software, die die Wirkung des Emissionskontrollsystems verringert, ist eine unzulässige Abschaltvorrichtung – keine geringfügige Vertragswidrigkeit – „Porsche Inter Auto und VW“ (EuGH, 14. 7. 2022 – Rs. C-145/20)	171
	Ein Mitgliedstaat muss die Verwendung einer geschützten Ursprungsbezeichnung auch für zur Ausfuhr in Drittländer bestimmte Erzeugnisse beenden – „Feta“ (EuGH, 14. 7. 2022 – Rs. C-159/20)	177
	Vertragsverletzung des Vereinigten Königreichs, weil es keine angemessenen Zollkontrollen durchgeführt hat, um Betrug durch unterbewertete Einfuhren von Textilien und Schuhen aus China zu bekämpfen (EuGH, 8. 3. 2022 – Rs. C-213/19)	178
<b>Anhängige Verfahren</b>	Niederlassungsfreiheit: Anwendung des Rechts des Gründungsstaats einer GmbH nach Sitzverlegung? (EuGH Rs. C-276/22)	180
	Kapitalverkehrsfreiheit: GewSt-Hinzurechnung von Dividenden aus Auslandsbeteiligung (EuGH Rs. C-258/22)	180
	Datenschutz: Fingerabdruck in Personalausweis – Verstoß gegen Unionsrecht? (EuGH Rs. C-61/22)	180
<b>Aktuell</b>	Die erste Seite I · EWS-Autoren IV · EWS-Impressum IV	

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

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

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


 D3- Z320

# NZKart



# Neue Zeitschrift für Kartellrecht

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

Herausgegeben von

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

Schriftleitung:

RA Dr. Ulrich Soltész

Einsendungen an:  
[einsendungen@NZKart.de](mailto:einsendungen@NZKart.de)



C.H. BECK

8/2022

S. 425–472 15. August 2022

Aus dem Inhalt

<i>U. Soltész</i>	
Die Verordnung über Drittstaatensubventionen (Editorial)	425
<i>A. Haberer</i>	
Die neue Vertikal-GVO	426
<i>P. W. Heermann</i>	
Competitive balance im Ligasport	432
<i>F. Hess</i>	
FRAND in Deutschland und England	437
<i>U. Brunner/N. Moshgbar</i>	
Kartellschadensersatz und Erfahrungssätze	442
<i>L. Röckrath/S. Fischer</i>	
Bezugsnachweis in Follow-on-Klagen	445
<i>EuGH</i>	
Urteil Italienischer Arzneimittelmarkt II (Avastin/Lucentis)	448
<i>EuG</i>	
Urteil Illumina	450
<i>OLG Frankfurt a.M.</i>	
Urteil Beachvolleyball	456
<i>LG Dortmund</i>	
Urteil Kaffeeröster-Kartell	458
Fallberichte des Bundeskartellamtes	463





### Editorial

Ulrich Soltész

„Game changer“ für die M&A-Praxis: Die Verordnung über Drittstaatensubventionen 425

### Aufsätze

Anno Haberer

Die neue Vertikal-GVO – Rückkehr zum sicheren Hafen? 426

Peter W. Heermann

Competitive balance im Ligasport aus kartellrechtlicher Perspektive 432

Felix Hess

Ein Blick über den TellerRAND: Die Bereitschaft „to accept whatever terms are FRAND“ in Deutschland und England 437

### Kurze Beiträge

Uli Brunner/Nima Moshgbar

Kartellschadensersatz: Welche Schlüsse können aus Erfahrungssätzen gezogen werden, und welche nicht? 442

Luidger Röckrath/Simon Fischer

Der Nachweis des Bezugs kartellbetroffener Waren und Dienstleistungen in Follow-on-Klagen 445

### Entscheidungen

#### Gerichtshof der Europäischen Union (EuGH)

EuGH 7. 7.2022 – C-261/21 Zu Interpretationsproblemen bei EuGH-Vorabentscheidungs-Urteilen 448

#### Gericht der Europäischen Union (EuG)

EuG 13. 7.2022 – T-227/21 Zum Verweisungsverfahren nach Art. 22 FKVO 450

#### Oberlandesgerichte (OLG)

OLG Frankfurt a. M. 28. 4.2022 – 11 U 169/20 (Kart) Zum Ermessensspielraum eines marktbeherrschenden Sportverbandes 456

#### Landgerichte (LG)

LG Dortmund 22. 6.2022 – 8 O 1/20 Kart Zum Schaden eines Einzelhändlers durch ein auf die Verbraucherpreise abzielendes Preiskartell 458

LG Dortmund 8. 6.2022 – 8 O 7/20 (Kart) Zum gebündelten Schadensersatz aufgrund eines „Rundholzkartells“ 460

## Fallberichte des Bundeskartellamtes

Feststellung der überragenden marktübergreifenden Bedeutung für den Wettbewerb

463

Meta (vormals Facebook) – Feststellung der überragenden marktübergreifenden Bedeutung für den Wettbewerb

465

Bundeskartellamt stellt Kartellrechtswidrigkeit des Wettbewerbsverbots in Vertriebsvereinbarungen von Motorsägen-Hersteller STIHL nachträglich fest

469

ISSN 2195-2833

### NZKart

Neue Zeitschrift für Kartellrecht

#### Schriftleitung/Redaktion:

Rechtsanwalt *Dr. Ulrich Soltész*  
(V.i.S.d.P.)  
Frau *Karin Kammbach* (Assistenz)  
Rue de Loxum 25  
B-1000 Brüssel/Belgien  
Tel.: +32 2 551-1020,  
Fax: +32 2 551-1039.  
E-Mail: [ulrich.soltesz@gleisslutz.com](mailto:ulrich.soltesz@gleisslutz.com)

Kontakt/Einsendungen bitte an:  
[einsendungen@NZKart.de](mailto:einsendungen@NZKart.de)

#### Manuskripte und andere Einsendungen:

Alle Einsendungen sind an die o. g. Adresse zu richten. Es besteht keine Haftung für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigefügt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss in Textform erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt die Autorin/der Autor dem Verlag C.H.BECK an seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Spei-

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

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

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München.

**Media-Beratung:** Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-609, Telefax (0 89) 3 81 89-589, E-Mail: [anzeigen@beck.de](mailto:anzeigen@beck.de)  
Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Mehling*.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-3 98, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDE33XXX. Amtsgericht München, HRA 48 045. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

**Erscheinungsweise:** Monatlich.

**Bezugspreise 2022:** *Jahresabo € 273,-* (inkl. MwSt.). *Vorzugspreis* bei Bezug der NJW: jährlich € 219,- (inkl. MwSt.). *Vorzugspreis Studenten/-innen* (fachbezogener Studiengang) und *Referendare/-innen* (gegen Nachweis) jährlich € 149,- (inkl. MwSt.). *Einzelheft € 29,-* (inkl. MwSt.). *Versandkosten* jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. *Jahrestei* und *-register* sind nur mit dem jeweiligen Heft lieferbar (soweit angeboten).

**Bestellungen** über jede Buchhandlung und beim Verlag.

#### KundenServiceCenter:

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

#### Abbestellung:

Abbestellfristen finden Sie unter: <https://www.beck-shop.de/nzkart-neue-zeitschrift-kartellrecht/product/11627519>

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

**Hinweis gemäß Art. 21 Abs. 1 DSGVO:** Bei Anschriftenänderung kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeauftrag gestellt ist. Hiergegen kann jederzeit mit Wirkung für die Zukunft Widerspruch bei der Post AG eingelegt werden.

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

CO<sub>2</sub>  
neutral  
  
[chbeck.de/nachhaltig](http://chbeck.de/nachhaltig)

# Recht der Internationalen Wirtschaft

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z200

8 | 2022

Betriebs-Berater International

4.8.2022 | 68. Jg.  
Seiten 489–564

## DIE ERSTE SEITE

**Dr. Konrad Walter**

Außenwirtschaftsrechtliche Investitionskontrolle und deren Durchsetzung –  
Zieht Berlin die Zügel an?

## AUFSÄTZE

**Andreas Schapowalow** und **Jeung-Jun Park**

Unternehmensgründungen in Südkorea | 489

**Michael Lorenz**, **Till Morstadt** und **Steffen Kohrt**

Steuerliche Förderung der Automobilbranche in Thailand | 498

## LÄNDERREPORTE

**Philipp Klose-Morero** und **Arife Erkan**

Länderreport Brasilien | 503

## INTERNATIONALES WIRTSCHAFTSRECHT

**BVerfG:** Unzureichender Rechtsschutz gegen Zwangsschiedsverfahren vor dem Internationalen  
Sportschiedsgerichtshof – Fall Pechstein | 505

**EuGH:** EuGVVO – internationale und örtliche Gerichtszuständigkeit in Versicherungssachen | 510

**EuGH:** Ausschluss der Schiedsgerichtsbarkeit aus dem Anwendungsbereich der EuGVVO –  
Geltendmachung des Schiedsspruchs durch Anerkennungsurteil | 514

**EuGH:** DSGVO – zulässige Kündigung eines/einer Datenschutzbeauftragten | 542

**EuGH:** Widerrufsfrist in verbundenen Verbraucherkreditverträgen – möglichst konkrete Vertragsangaben zu  
Verzugszinsen und Vorfälligkeitsentschädigungen | 545

**BGH:** Grenzen einer richtlinienkonformen Auslegung – Fortgeltung der HOAI-Sätze zwischen Privaten | 554

## INTERNATIONALES STEUERRECHT UND ZOLLRECHT

**BFH:** Einkünftekorrektur nach AStG – Fremdüblichkeit bei unbesicherter Darlehensgewährung an  
Konzerntochter | 562

## Inhaltsverzeichnis

### Die erste Seite

**Außenwirtschaftsrechtliche Investitionskontrolle und deren Durchsetzung – Zieht Berlin die Zügel an?**

Dr. Konrad Walter, Rechtsanwalt, Hamburg

### Aufsätze:

**Unternehmensgründungen in Südkorea**

Andreas Schapowalow, LL.M., Rechtsanwalt, und Jeung-Jun Park, Rechtsanwalt, beide Seoul . . . . . 489

**Steuerliche Förderung der Automobilbranche in Thailand**

Michael Lorenz, Rechtsanwalt, Till Morstadt, Rechtsanwalt, und Steffen Kohrt, Rechtsanwalt, alle Bangkok . . . . . 498

### Länderreporte:

**Länderreport Brasilien**

Philipp Klose-Morero, Dipl.-Kfm., und Arife Erkan, Wirtschaftsjuristin, beide São Paulo . . . . . 503

### Internationales Wirtschaftsrecht:

**BVerfG:** Unzureichender Rechtsschutz gegen Zwangsschiedsverfahren vor dem Internationalen Sportschiedsgerichtshof – Fall Pechstein (3. 6. 2022 – 1 BvR 2103/16) . . . . . 505

**EuGH:** EuGVVO – internationale und örtliche Gerichtszuständigkeit in Versicherungssachen (30. 6. 2022 – Rs. C-652/20) . . . . . 510

**EuGH:** Ausschluss der Schiedsgerichtsbarkeit aus dem Anwendungsbereich der EuGVVO – Geltendmachung des Schiedsspruchs durch Anerkennungsurteil (20. 6. 2022 – Rs. C-700/20) . . . . . 514

**EuGH:** Einstweilige Maßnahmen zum Schutz eines Europäischen Patents – Rechtsprechungsanpassung zum Zwecke einer unionsrechtskonformen Auslegung (28. 4. 2022 – Rs. C-44/21) . . . . . 520

**EuGH:** Missbrauch einer marktbeherrschenden Stellung – Nachweis eines Verdrängungswettbewerbs und der Zurechenbarkeit im Konzern (12. 5. 2022 – Rs. C-377/20) . . . . . 524

**EuGH:** Zeitweise Sperrung des Luftraums wegen Streiks der Fluglotsen – Klagerecht eines betroffenen Luftfahrtunternehmens (2. 6. 2022 – Rs. C-353/20) . . . . . 533

**EuGH:** Tarifregelung zu unterschiedlichen Nachtarbeitszuschlägen – keine Anwendbarkeit der Arbeitszeit-Richtlinie (7. 7. 2022 – verb. Rs. C-257/21 u. C-258/21) . . . . . 538

**EuGH:** DSGVO – zulässige Kündigung eines/einer Datenschutzbeauftragten (22. 6. 2022 – Rs. C-534/20) . . . . . 542

**EuGH:** Widerrufsfrist in verbundenen Verbraucher-kreditverträgen – möglichst konkrete Vertragsangaben zu Verzugszinsen und Vorfälligkeitsentschädigungen (9. 9. 2021 – verb. Rs. C-33/20, C-155/20 u. C-187/20) . . . . . 545

**BGH:** Grenzen einer richtlinienkonformen Auslegung – Fortgeltung der HOAI-Sätze zwischen Privaten (2. 6. 2022 – VII ZR 229/19) . . . . . 554

### Internationales Steuerrecht und Zollrecht

**EuGH:** Mehrwertsteuer – Definition der festen Niederlassung in einem anderen EU-Staat (7. 4. 2022 – Rs. C-333/20) . . . . . 557

**BFH:** Einkünftekorrektur nach AStG – Fremdüblichkeit bei unbesicherter Darlehensgewährung an Konzerntochter (13. 1. 2022 – I R 15/21) . . . . . 562

### Rubriken:

RIW-Impressum S. IV

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

**Leitender Redakteur:** Dr. Roland Abele

**Ständige Mitarbeiter:** Dr. Kilian Bälz, LL.M., Berlin/Kairo; Prof. Dr. Klaus Peter Berger, LL.M., Köln; Prof. Dr. Gudula Deipenbrock, Berlin; Prof. Dr. Dres. h. c. Werner F. Ebke, LL.M., Heidelberg; Prof. Dr. Horst Eidenmüller, LL.M., Oxford; Prof. Dr. Dr. h. c. Holger Fleischer, LL.M., Hamburg; Dr. Constantin Frank-Fahle, LL.M., Abu Dhabi; Prof. Dr. Jan von Hein, Freiburg i. Br.; Prof. Dr. Abbo Junker, München; Prof. Dr. Dr. h. c. Peter Kindler, München; Christian Klein, Paris; Prof. Dr. Georg E. Kodek, LL.M., Wien; Prof. Dr. Herbert Kronke, Heidelberg; Prof. Dr. Ulrich Magnus, Hamburg; Prof. Dr. Peter Mankowski †, Hamburg; Prof. Dr. Hanno Merkt, LL.M., Freiburg i. Br.; Prof. Dr. Christoph G. Paulus, Berlin; Prof. Dr. Thomas Pfeiffer, Heidelberg; Prof. Dr. Dörte Poelzig, M. jur., Hamburg; Prof. Dr. Dr. h. c. Rolf A. Schütze, Stuttgart; Prof. Dr. Dr. Peter Sester, Rio de Janeiro; Prof. Dr. Kurt Siehr, Hamburg; Prof. Dr. iur. Dipl. oec. Gerald Spindler, Göttingen; Prof. Dr. Dres. h. c. Rolf Stürmer, Freiburg i. Br.; Klaus Vorpeil, Mainz; Prof. Dr. Bernd Waas, Frankfurt a. M.; Dr. Stephan Wilske, LL.M., Stuttgart.

# Infrastruktur

## Energie · Verkehr · Abfall · Wasser

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z141

### Geschäftsführende Herausgeber

Prof. Dr. Christian Theobald  
BBH

Dr. Andreas Zuber  
Verband kommunaler Unternehmen e. V. (VKU)

### Herausgeber

RiBVerfG Prof. Dr. Gabriele Britz  
Bundesverfassungsgericht

Dr. Norman Fricke  
AGFW | Der Effizienzverband für Wärme, Kälte und  
KWK e.V.

Andrees Gentsch  
Bundesverband der Energie- und Wasserwirtschaft e. V.  
(BDEW)

Prof. Christian Held  
BBH, Europäischer Verband der unabhängigen Strom-  
und Gasverteilern (GEODE)

Prof. Dr. Georg Hermes  
Universität Frankfurt a. M.

Folkert Kiepe  
Beigeordneter a. D. Deutscher Städtetag

Prof. Dr. Christian Koenig  
Universität Bonn

Prof. Dr. Jürgen Kühling  
Universität Regensburg, Vorsitzender der Monopol-  
kommission

Holger Lösch  
Bundesverband der Deutschen Industrie e. V. (BDI)

Dr. Christiane Nill-Theobald  
TheobaldConsulting

Prof. Dr. Jens-Peter Schneider  
Albert-Ludwigs-Universität Freiburg

Adolf Topp  
Flörsheim

Oliver Wolff  
Verband Deutscher Verkehrsunternehmen e. V. (VDV)

### Inhaltsverzeichnis

#### Beiträge

<i>T. Schätzlein/S. Riege: Wasserstoff und Sektorentätigkeit</i>	206
<i>J. Vollprecht/N. Kather: Frischer Wind für die AGRI-PV</i>	209

#### Energie

<i>BGH: Bezugskostenentwicklung als Änderungsfaktor des Wärmepreises</i>	213
<i>OLG Düsseldorf: Anspruch auf Entgelt für vermiedene Netzentgelte</i>	215
<i>VG Frankfurt a. M.: Begriff des „abgeschlossenen Geschäftsjahres“ im EEG 2017</i>	217
<i>BMWK: Dritter Fortschrittsbericht Energiesicherheit vorgelegt</i>	218

#### Verkehr

<i>BVerwG: Keine durchgreifenden Rügen gegen Urteil des VGH München zur Planfeststellung einer Straßenbahn</i>	219
<i>VG Köln: Zu den Folgen der Ausübung des Wahlrechts aus § 15 ERegG</i>	220

#### Spartenübergreifendes

<i>BGH: Zur Anfechtbarkeit eines Honorars eines Sanierungsberaters</i>	222
<i>VGH Kassel: Zuständigkeit der Verwaltungsgerichte nach Rechtsänderung</i>	224
<i>VK Bund: Reduzierung der Eignungskriterien nach Angebotsfrist kann zulässig sein</i>	225

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

Nr. 8 + 11, August 2022

19. Jahrgang

Mit Internet-Volltext-Service [www.IR.beck.de](http://www.IR.beck.de) der besprochenen Entscheidungen

Verlag C.H.Beck München und Frankfurt a.M.



# Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

D3-Z148

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergaberecht

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von  
Prof. Dr. Meinrad Dreher  
Prof. Dr. Heiko Fuchs

Prof. Dr. Klaus Engiert

Wolfgang Jarger

Günther Jansen

Reinhard Janssen

Prof. Dr. Ralf Leinemann

Prof. Dr. Burkhard Messerschmidt

Prof. Dr. Gerd Motzke

Dr. Marc Oppitz

Dr. Hans-Joachim Prieß

Dr. Tobias Rodemann

Dagmar Sacher

Ulrich Schröder

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

Mit Editorial von U. Schröder,  
Ausnahmen bestätigen die Regel?  
(S. 441)

Mit Redaktionsbeilage  
zum 73. Deutschen Juristentag  
in Bonn

## Aus dem Inhalt

*A. Herrmann*

Chancen und Risiken von Beurteilungs- und  
Ermessensspielräumen für öffentliche Auftraggeber 443

*D. Rosendahl*

Abrechnung nicht ausgeführter Nachtragsleistungen  
bei vorzeitig beendetem Bauvertrag 450

*H. Hofmann/L. Güldenstein*

Kontrahierungszwang und Trennungsgebot in  
Energiekonzessionsverfahren 454

*BGH*

Hemmungswirkung einer Klage nach nicht nur  
sicherheitshalber Abtretung 458  
mit Praxisanmerkung *O. Moufang* 461

*OLG Hamm*

Verjährung von Abschlags- und Schlussrechnungs-  
forderungen trotz fehlender Abnahme 462

*EuGH*

Keine Übernahme eines Inhouse-Auftrags durch  
Private – Comune di Lerici 471

*EuGH*

Fristen für Nachprüfungsantrag – Alstom Transport 476

*OLG Düsseldorf*

Drohende De-facto-Vergabe eines Militärauftrags –  
BAAINBw 480

*OLG Düsseldorf*

Kein Open-House-Modell bei Auswahl-  
entscheidung – Arzneimittel Y. 482

8/2022

11. August 2022

45 Jahrgang 3/441–494



3450202208

---

# Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergaberecht

## NZBau 8/2022

August 2022 · 23. Jahrgang 2022 · Seite 441 – 496

Schriftleitung: Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M., Mainz; Rechtsanwalt Prof. Dr. Heiko Fuchs, Mönchengladbach

Redaktion: Rechtsanwältin Elisabeth Jackisch, M. A.; Rechtsanwältin Kerstin Korn, Frankfurt a. M.

---

### Inhalt

Editorial		<i>U. Schröder</i> , Ausnahmen bestätigen die Regel?	441
Aufsätze		<i>A. Herrmann</i> , Chancen und Risiken von Beurteilungs- und Ermessensspielräumen für öffentliche Auftraggeber	443
		<i>D. Rosendahl</i> , Abrechnung nicht ausgeführter Nachtragsleistungen bei vorzeitig beendetem Bauvertrag	450
Entscheidungsbesprechung		<i>H. Hofmann/L. Gülденstein</i> , Kontrahierungszwang und Trennungsgesuch in Energiekonzessionsverfahren (zu BGH NZBau 2021, 625 – Gasnetz Berlin)	454
Literatur		<i>D. Strupp</i> , Baurecht für Bauherren und Immobilienerwerber ( <i>St. Englert-Dougherty</i> )	457
Rechtsprechung			
Privates Baurecht			
BGH	24. 2. 22 – VII ZR 13/20	Hemmungswirkung einer Klage nach nicht nur sicherheitshalber Abtretung mit Praxisanmerkung von <i>O. Moufang</i>	458 461
OLG Hamm	10. 3. 22 – I-24 U 194/20	Verjährung v. Abschlags- u. Schlussrechnungsforderungen trotz fehl. Abnahme	462
OLG Nürnberg	23. 11. 21 – 6 U 4362/19	Planungsobliegenheit des Auftraggebers auch zur Mängelbeseitigung	466
OLG Düsseldorf	18. 1. 22 – I-24 U 347/20	Vergütung f. längere Standzeit e. Gerüsts unabhängig von tatsächl. Nutzung	469

## Vergaberecht

EuGH	12. 5.22 – C-719/20	Keine Übernahme eines Inhouse-Auftrags durch Private – Comune di Lerici	471
EuGH	24. 2.22 – C-532/20	Fristen für Nachprüfungsantrag – Alstom Transport	476
OLG Düsseldorf	18. 8.21 – VII-Verg 51/20	Drohende De-facto-Vergabe eines Militärauftrags – BAAINBw	480
OLG Düsseldorf	18. 8.21 – VII-Verg 52/20	Kein Open-House-Modell bei Auswahlentscheidung – Arzneimittel Y.	482
OLG Koblenz	16. 12.21 – 12 U 1143/21	Ausschluss b. fortdauernder mangelh. Erfüllung – Landesbetrieb f. Mobilität	486
VK Südbayern	28. 10.21 – 3194.Z3-3-01-21-27	Unzulässige Wertung d. Gesamteindrucks d. Projektteams – Klinikum LK E.	489

## Umschlaginformationen

NZBau aktuell

V



**ARBER SEMINARE** Anwaltsfortbildung

### Fachanwalts-Lehrgang Bau- & ArchitektenR

**Hybrid  
Lehrgang**

→ Sie haben die Wahl  
Präsenz- u./o. Online-  
Unterricht

**München // Hybrid ab 21.11.2022**

**Leipzig // Hybrid ab 30.03.2023**

Informieren und buchen: [www.ARBERT-seminare.de](http://www.ARBERT-seminare.de)

## Aus- und Weiterbildungsanzeigen auch online!

Ihre Aus- und Weiterbildungsanzeige erscheint auch online unter

[www.beck-stellenmarkt.de/Veranstaltungen](http://www.beck-stellenmarkt.de/Veranstaltungen)

- Erhöhte Reichweite durch Online-Präsenz von 6 Wochen
- Präsentation als Teaser- und Layout-Variante
- Verlinkung auf URL, falls angegeben



ISSN 1439-6351

### NZBau – Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Schriftleitung (v. i. S. d. P.):

*Prof. Dr. Meinrad Dreber*, LL.M. (Vergaberecht), Johannes Gutenberg-Universität Mainz, Haus Recht und Wirtschaft, 55099 Mainz, Telefon: (0 61 31) 39-2 56 72, Telefax: (0 61 31) 39-2 56 75, E-Mail: [m.dreber@uni-mainz.de](mailto:m.dreber@uni-mainz.de);  
Rechtsanwalt *Prof. Dr. Heiko Fuchs* (Privates Baurecht), Viersener Straße 16, 41061 Mönchengladbach, Telefon: (0 21 61) 8 11-6 01, Telefax: (0 21 61) 8 11-7 77, E-Mail: [heiko.fuchs@kapellmann.de](mailto:heiko.fuchs@kapellmann.de)

**Verlagsredaktion:** (verantwortlich für den Textteil): Rechtsanwältin *Elisabeth Jackisch*, M. A. (Rechtsprechung), Rechtsanwältin *Kerstin Korn* (Aufsätze und Schlussredaktion); Rechtsanwalt *Dr. Hans von Gehlen*, Beethovenstraße 7 b, 60325 Frankfurt a. M., Telefon: (0 69) 75 60 91-0, Telefax: (0 69) 75 60 91-49, E-Mail: [NZBau@Beck-Frankfurt.de](mailto:NZBau@Beck-Frankfurt.de)

**Manuskripte:** Manuskripte sind an die Redaktion zu senden. Der Verlag haftet nicht für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigefügt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss schriftlich erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag C.H. BECK an seinem Beitrag für die Dauer des gesetz-

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

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

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

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H. BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München. Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-6 87, Telefax (0 89) 3 81 89-5 89. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-6 09, Telefax (0 89) 3 81 89-5 89, E-Mail: [anzeigen@beck.de](mailto:anzeigen@beck.de)  
Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Mehling*.

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

Erscheinungsweise: Monatlich.

**Bezugspreise 2022:** Jährlich € 349,- (inkl. MwSt.). Einzelheft: € 35,- (inkl. MwSt.). **Versandkosten** jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. **Nicht eingegangene Exemplare** können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

**Jahresteieler- und -register** sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

**Bestellungen** über jede Buchhandlung und beim Verlag.

**KundenServiceCenter:**  
Telefon: (0 89) 3 81 89-7 50,  
Telefax: (0 89) 3 81 89-3 58.  
E-Mail: [kundenservice@beck.de](mailto:kundenservice@beck.de)

**Abbestellungen** müssen 6 Wochen vor Jahresschluss erfolgen.

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

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

Druck: Druckerei Himmer GmbH, Steinerne Furt 95, 86167 Augsburg.



[chbeck.de/nachhaltig](http://chbeck.de/nachhaltig)

# VerwArch

D3-Z140

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

## VERWALTUNGSARCHIV

ZEITSCHRIFT FÜR VERWALTUNGSLEHRE, VERWALTUNGSRECHT UND VERWALTUNGSPOLITIK

### HERAUSGEBER

Prof. Dr. Arthur Benz  
Prof. Dr. Siegfried Broß  
Prof. Dr. Max-Emanuel Geis  
Prof. Dr. Thomas Groß  
Prof. Dr. Annette Guckelberger  
Prof. Dr. Elke Gurlit  
Prof. Dr. Norbert Kämper  
Prof. Dr. Dr. Klaus König  
Prof. Dr. Wolf-Rüdiger Schenke  
Prof. Dr. Sabine Schlacke  
Prof. Dr. Utz Schliesky  
Prof. Dr. Thorsten Siegel  
Prof. Dr. Indra Spiecker  
gen. Döhmann  
Prof. Dr. Peter Wysk  
Prof. Dr. Jan Ziekow

### AUS DEM INHALT

#### AUFSÄTZE

##### Fleuß

Unionsbürgerschaft und Freizügigkeit · S. 201

##### Seckelmann/Humberg

Dienstrechtliche Rahmenbedingungen der digitalen  
Transformation · S. 248

##### Proelß/Funk

US-Gaststreitkräftebau in der Bundesrepublik Deutschland:  
Zwischen Staatenimmunität und staatlichen Schutzpflichten  
(Teil 1) · S. 279

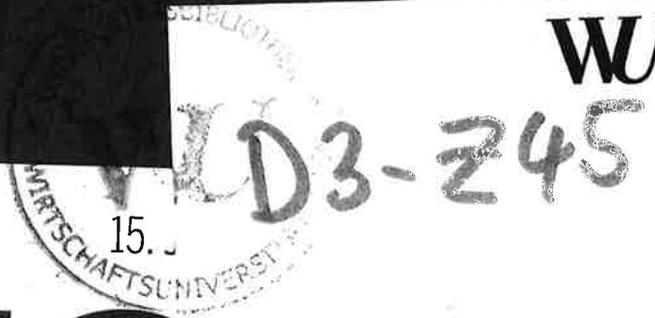
##### Ellerbrok

Das umgekehrte Vorabentscheidungsverfahren als Schlussstein im  
europäischen Rechtsschutzverbund · S. 302

Heft 3  
August 2022  
Seiten 201 – 332  
113. Jahrgang  
Art.-Nr. 56159203  
PVSt 48318

# 3

Carl Heymanns Verlag



# BFG *journal*

BFG-Entscheidungen aus erster Hand

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

## **Interview**

Dr. Eugen Strimitzer, Partner der KPMG Alpen-Treuhand

## **BFG und Höchstgerichte**

Verlängerungswirkung eines Nichtbescheides  
Nichtanwendung der Indexierung für Familienleistungen

## **BFG und Auslandsbezug**

Zinsen und Kursverluste bei Schweizer-Franken-Kredit  
Rückerstattung von KEST an zypriotische Holdinggesellschaft

## **Umgründungen**

Austrittsbedingtes Anwachsen nach § 142 UGB unterliegt GrEST

## **Umsatzsteuer**

Vorsteuerberichtigung bei zuvor unterbliebener Veranlagung

## **Abgabenverfahren**

Zuordnung von Verbuchungen und deren Korrektur

## **Kontenregister**

Feststellung falsch gemeldeter Kontoabflüsse

## **Finanzstrafrecht**

Abgabenerhöhung bei unrichtig geltend gemachten Vorsteuern

## Inhalt

<b>„Schlagworte wie Wertschätzung und Work-Life-Balance dürfen keine solchen bleiben, sondern müssen gelebt werden“</b> Im BFG journal zu Gast: Mag. Dr. Eugen Strimitzer, Steuerberater und Wirtschaftsprüfer, Partner der KPMG Alpen-Treuhand Austria Gruppe	210
<b>Griechische Richter:innen-Delegation zu Gast am BFG</b>	213
<b>BFG und Höchstgerichte: Nichtanwendung der Indexierung für Familienleistungen</b> (BFG 30. 6. 2022, RV/7102376/2021; BFG 6. 7. 2022, RV/7100170/2022 – Katharina Deutsch)	214
<b>BFG und Auslandsbezug: Rückerstattung von KEST an zypriotische Holdinggesellschaft</b> (BFG 3. 3. 2022, RV/4100351/2020 – Melanie Mischkreu / Christian Oberkleiner / Pavel Knesl)	217
<b>BFG und Auslandsbezug: Kreditzinsen und Kursverluste als nachträgliche Betriebsausgaben bei einem aus betrieblichen Gründen aufgenommenen Schweizer-Franken-Kredit</b> (BFG 22. 6. 2022, RV/7102587/2020 – Julia Cermak-Kapl)	223
<b>Austrittsbedingtes Anwachsen nach § 142 UGB unterliegt auch ohne Abfindung der GrEST</b> (BFG 9. 5. 2022, RV/7101436/2013 – Klaus Hirschler / Gottfried Sulz / Christian Oberkleiner / Lukas Bernwieser)	227
<b>Schmuggel eines E-Scooters (der in Österreich wegen Marktordnungsbeschränkungen nicht verzollt werden durfte)</b> (BFG 14. 7. 2022, RV/3300006/2019)	233
<b>Save the Date: Bundesfinanzgerichtstag 2022 – Trends in der Rechtsprechung</b>	233
<b>Vorsteuerberichtigung bei zuvor unterbliebener Veranlagung</b> (BFG 23. 3. 2022, RV/2100108/2020; BFG 13. 4. 2022, RV/2100410/2019 – Alois Pichler / Barbara Wisiak)	234
<b>Personalia</b>	235
<b>BFG und Höchstgerichte: Ein Nichtbescheid im Feststellungsverfahren stellt eine die Verjährung verlängernde Amtshandlung im Einkommensteuerverfahren der Beteiligten dar</b> (VwGH 25. 5. 2022, Ra 2022/15/0001; BFG 28. 10. 2021, RV/6100291/2013 – Monika Fingernagel)	236
<b>Zweimal falsch macht es nicht richtig: Zur Zuordnung von Verbuchungen am Abgabekonto und deren Korrektur</b> (BFG 27. 7. 2021, RV/7102739/2018 – Robert Pernegger)	240
<b>Telefonisches Ordern von Unterlagen stellt keine taugliche Verlängerungshandlung dar</b> (BFG 15. 7. 2021, RV/7101696/2021)	244
<b>Zurückweisung einer gegen die Bescheidbegründung gerichteten Beschwerde</b> (BFG 10. 9. 2021, RV/7102324/2021)	245
<b>Feststellung falsch gemeldeter Kontoabflüsse?</b> (BFG 8. 6. 2022, RV/7102846/2021 – Markus Knechtl)	246
<b>Abgabenerhöhung nach § 29 Abs 6 FinStrG, Entstehung des Abgabensanspruches bei unrichtig geltend gemachten Vorsteuern</b> (BFG 23. 6. 2022, RV/7100423/2022 – Michaela Schmutzer)	250
<b>Impressum</b>	212

# NVwZ



WU  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS  
D3-Z135

# Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen  
Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Martin Burgi  
Prof. Dr. Christian Calliess  
Dr. Josef Christ  
Prof. Dr. Klaus-Peter Dolde  
Dr. Frank Fellenberg  
Prof. Dr. Andreas Heusch  
Prof. Dr. Thomas Mayen  
Prof. Dr. Hubert Meyer  
Prof. Dr. Janbernd Oebbecke  
Prof. Dr. Joachim Scherer  
Dr. Heribert Schmitz  
Prof. Dr. Friedrich Schoch  
Dr. Thomas Schröer  
Prof. Dr. Rudolf Streinz

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

Mit Redaktionsbeilage zum  
73. Deutschen Juristentag in Bonn



C.H. BECK

## 16/2022

15. August 2022

41. Jahrgang S. 1153-1232

### Aus dem Inhalt

- M. Kment*  
Das aktuelle Wind-an-Land-Gesetzpaket in  
der Analyse 1153
- W. Kluth*  
Allgemeine und besondere Dienstpflichten aus dem  
Blickwinkel des Bundes- und Landesverfassungsrechts 1159
- A. Schwemer*  
Die Absicherung gemeindlicher Interessen in städte-  
baulichen Verträgen 1166
- P. A. Lange/J. Reinhardt*  
Rechtmäßigkeit von Markenkooperationen im  
Bereich der Sportwetten unter dem neuen GlStV 1171
- B. Schieferdecker*  
Mitnahme von Hochspannungsleitungen beim  
Ausbau des Übertragungsnetzes 1176
- P. Ranquet/A. Amadori*  
Der Conseil d'Etat und seine Kontrolle der Maß-  
nahmen zur Bekämpfung der Covid-19-Pandemie 1183
- T. Brockmann/F. Lücke*  
Gefährliche Orte im Polizeirecht 1189
- BVerwG*  
Versammlungsrechtlicher Schutz eines Protestcamps  
und seiner infrastrukturellen Einrichtungen  
(Anm. H. Eibenstein) 1197
- BVerwG*  
Anspruch auf Berichtigung des Geburtsdatums im  
Melderegister (verneint) (Anm. S. Brink/B. Bäßler) 1205
- BVerwG*  
Rechtsanwaltsgebühren für das Vorabentscheidungs-  
verfahren vor dem EuGH (Anm. G. Burret) 1216



2750202216

## Inhalt

Aufsätze	<i>Martin Kment</i> Eine neue Ära beim Ausbau von Windenergieanlagen – Das aktuelle Wind-an-Land-Gesetzespaket in der Analyse	1153
	<i>Winfried Kluth</i> Allgemeine und besondere Dienstpflichten aus dem Blickwinkel des Bundes- und Landesverfassungsrechts – Eine funktionale Analyse	1159
	<i>Arne Schwemer</i> Die Absicherung gemeindlicher Interessen in städtebaulichen Verträgen	1166
	<i>Pia Langel/Jörn Reinhardt</i> Bildbet & Co – zur Rechtmäßigkeit von Markenkooperationen im Bereich der Sportwetten unter dem neuen GlüStV	1171
	<i>Bernd Schieferdecker</i> Mitnahme von Hochspannungsleitungen beim Ausbau des Übertragungsnetzes	1176
Aufsätze Online	<i>Christian Worpenberg/Dana-Sophia Valentiner/Josina Johannsen/ Katharina Goldberg</i> Verwaltungsrechtliche Fragen des unbemannten Luftverkehrs – Herausforderungen der U-Space-Verordnung für das nationale Recht	1182
Rechtsprechung des franz. Conseil d'État	<i>Philippe Ranquet/Alberto Amadori</i> Der Conseil d'État und seine Kontrolle der Maßnahmen zur Bekämpfung der Covid-19-Pandemie im Rahmen des référé-liberté	1183
Zur Rechtsprechung	<i>Tim Brockmann/Felix Lücke</i> Gefährliche Orte im Polizeirecht – Umgehung gesetzlicher Eingriffsvorbehalte oder sinnvolle Prävention?	1189
Buchbesprechungen	J. Pöhlker/I. Lausen/H.-P. Müller, Vergaberecht ( <i>Patrick Thomas</i> )	1194
	S. Dünn/R. Kreikebohm, SGB IV • Sozialgesetzbuch – Gemeinsame Vorschriften für die Sozialversicherung ( <i>Brigitte Glatzel</i> )	1194
	J.-H. Gerlemann/N. Heinrich/ B. Heinrich/Ch. Papsthart, Waffenrecht ( <i>Sandra Michelle Röseler</i> )	1195
	Th. Wilrich, Produktsicherheitsrecht und CE-Konformität ( <i>Carsten Schucht</i> )	1195
	Th. Sauerland/K. Menzel, Öffentliche Finanzwirtschaft ( <i>Robert Heller</i> )	1196

BVerwG	24. 5.22 – 6 C 9/20	<b>Versammlungsrechtlicher Schutz eines Protestcamps</b> Anm. <i>Henrik Eibenstein</i>	1197
BVerwG	14. 12.21 – 2 B 43/21	Orientierungsrahmen für die Schwere eines Dienstvergehens	1201
BVerwG	2. 3.22 – 6 C 7/20	<b>Anspruch auf Berichtigung des Geburtsdatums im Melderegister (verneint)</b> Anm. <i>Stefan Brink/Benjamin Bäßler</i>	1203
BVerwG	2. 5.22 – 1 B 39/22	Erfolgreiche NZB wegen Nichtvorliegen von Zulassungsgründen	1212
BVerwG	27. 4.22 – 9 KSt 10/21	<b>Rechtsanwaltsgebühren für das Vorabentscheidungsverfahren vor EuGH</b> Anm. <i>Gianna Burret</i>	1214
OVG Hamburg	31. 1.22 – 4 Bf 10/21	Identitätsfeststellung an „gefährlichem Ort“	1219
OVG Magdeburg	28. 4.22 – 2 L 69/20	Rechtsschutzinteresse für Klage gegen die Rücknahme einer Genehmigung	1230
OVG Münster	29. 4.22 – 14 B 403/22	Verfassungsmäßigkeit der Höhe des Säumniszuschlags	1231

NVwZ aktuell

In eigener Sache, Blick in die NVwZ-RR, Blick in die NJW	VII
Rechtsprechung in Pressemitteilungen	VIII
Kurz berichtet	IX
EU-Nachrichten, Gesetzgebung, Personalien und Veranstaltungen	X

ISSN 0721-880X

**NVwZ – Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht**

**Schriftleitung und Verlagsredaktion:**  
Rechtsanwalt Professor *Dr. Achim Schunder* (verantwortlich für den Textteil).  
Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a.M., Postanschrift: Postfach 110241, 60037 Frankfurt a.M., Telefon: (0 69) 75 60 91-0, Telefax: (0 69) 75 60 91-49.  
E-Mail: [NVwZ@beck-frankfurt.de](mailto:NVwZ@beck-frankfurt.de), Internet: [www.nvwz.de](http://www.nvwz.de).

**Manuskripte und andere Einsendungen:**  
Alle Einsendungen sind an die o.g. Adresse zu richten. Es besteht keine Haftung für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigefügt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss in Textform erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt die Autorin/der Autor dem Verlag C.H.BECK an ihrem/seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zur deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonsti-

gen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht der Autorin/des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

**Redaktionsrichtlinie C.H.BECK:**  
Redaktionsrichtlinien und Werkabkürzungen sind im Zitierportal des Verlags C.H.BECK abrufbar: [www.zitierportal.de](http://www.zitierportal.de)

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

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

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

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-398, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. Amtsgericht München, HRA 48 045. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h.c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

**Erscheinungsweise:** Zweimal monatlich. Kombinationsbezug NVwZ mit zweimal monatlichem Beiheft (Nebenblatt) NVwZ-Rechtsprechungs-Report Verwaltungsrecht.

**Bezugspreise 2022:** NVwZ ohne NVwZ-RR: jährlich € 371,- (inkl. MwSt.); **Vorzugspreis** für NJW-Bezieher: jährlich € 325,- (inkl. MwSt.); Einzelheft: NVwZ € 19,- (inkl. MwSt.); NVwZ mit NVwZ-RR: jährlich € 585,- (inkl. MwSt.); **Vorzugspreis** NJW-Bezieher jährlich € 515,- (inkl. MwSt.); Einzelheft NVwZ m. RR € 29,- (inkl. MwSt.). Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur

innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. Jahrestitellei und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

Verandkosten jeweils zuzüglich.

**Bestellungen** über jede Buchhandlung und beim Verlag.

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

**Abbestellungen** müssen 6 Wochen vor Jahresschluss erfolgen.

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

**Hinweis gemäß Art. 21 Abs. 1 DSGVO:** Bei Adressenänderung kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeauftrag gestellt ist. Hiergegen kann jederzeit mit Wirkung für die Zukunft Widerspruch bei der Post AG eingelegt werden.

**Druck:** Druckerei Himmer GmbH, Steinerne Furt 95, 86167 Augsburg.



[chbeck.de/nachhaltig](http://chbeck.de/nachhaltig)

# RECHT **RdM** DER MEDIZIN

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z105

Schriftleitung Christian Kopetzki

Redaktion Gerhard Aigner, Erwin Bernat, Daniel Ennöckl, Meinhild Hausreither,  
Thomas Holzgruber, Dietmar Jahnel, Matthias Neumayr, Magdalena Pöschl,  
Reinhard Resch, Hannes Schütz, Lukas Stärker, Karl Stöger,  
Felix Wallner, Johannes Zahrl

August 2022

04

161 – 196

## Beiträge

### **Apothekenrechtliche Fragen zum Sterbeverfügungsgesetz**

*Helmut Schwamberger* ➔ 164

**Ärztliche Hausapotheke: Fragestellungen aus der Praxis –  
Antworten für die Praxis (Teil V)** *Christoph Voglmair* ➔ 168

**Datenschutz in der Arztpraxis** *Stefanie Fasching* ➔ 171

**Mit (verschlüsselten) PatientInnendaten in die Cloud:  
Anforderungen an die Datensicherheit**

*Ewald Scheucher, Markus Kastelitz und Christof Tschohl* ➔ 178

**OGH zur Verhältnismäßigkeit und gerichtlichen Kontrolle  
von Nachuntersuchungen** *Patrick Kleinbauer* ➔ 182

## Gesetzgebung und Verwaltung

**COVID-19-Update** ➔ 186

## Rechtsprechung

**Rechtsschutz bei „selbstüberwachter Heimquarantäne“ gem  
COVID-19-EinreiseV** *Christian Kopetzki* ➔ 189

## Leitsätze

**Aufklärungspflichten vor Verordnung eines penicillinhaltigen  
Antibiotikums** ➔ 192

**Erfolgreiche Deckungsklage des Belegarztes** ➔ 193

- Editorial ..... 161  
**COVID-19-Impfpflicht: Nachruf auf eine Totgeburt**  
*Von Christian Kopetzki*

## Beiträge

- Apothekenrechtliche Fragen zum Sterbeverfügungsgesetz ..... 164  
 Mit dem Sterbeverfügungsgesetz wurden Regelungen über die Voraussetzungen und die Durchführung eines assistierten Suizids geschaffen. Von diesen Regelungen ist auch der Bereich der Apotheken betroffen. Die dabei auftretenden Fragen werden einer näheren Betrachtung unterzogen.  
*Von Helmut Schwamberger*
- Ärztliche Hausapotheke: Fragestellungen aus der Praxis – Antworten für die Praxis (Teil V) ..... 168  
 Im Spannungsfeld zwischen öffentlichen Apotheken einerseits und ärztlichen Hausapotheken andererseits ergeben sich im täglichen Beratungsalltag immer wieder Fragen, die bis dato weder in der Lit noch in der Judikatur hinreichend behandelt bzw geklärt worden sind. In Fortsetzung zu Teil I, Teil II, Teil III und Teil IV befasst sich auch dieser Beitrag wieder mit drei ausgewählten Frage- bzw Problemstellungen aus der Praxis und bietet mögliche Lösungsvarianten an.  
*Von Christoph Voglmair*
- Datenschutz in der Arztpraxis ..... 171  
 Das Thema Datenschutz hat in den letzten Jahren zunehmend an Bedeutung gewonnen – auch im Ordinationsalltag niedergelassener Ärztinnen und Ärzte. Es werden die wesentlichen datenschutzrechtlichen Anforderungen näher beleuchtet, die sich in diesem Zusammenhang stellen.  
*Von Stefanie Fasching*
- Mit (verschlüsselten) PatientInnendaten in die Cloud: Anforderungen an die Datensicherheit ..... 178  
 Die Gewährleistung der *Datensicherheit* ist notwendig, um Anforderungen des Datenschutzes, der ärztlichen Verschwiegenheitspflicht und des GTelG 2012 zu entsprechen. Nicht nur vor dem Hintergrund des *Schrems II-Urteils* des EuGH ist es, insb bei Lösungen von außerhalb des EWR gelegenen Cloud-Anbietern, dringend geboten, spezifische Schutzmaßnahmen zu ergreifen. Hierbei bedarf es ua einer strengen Prüfung der angewandten IT-Sicherheit (Verschlüsselungsarchitektur etc) und der Vertragsgestaltung.  
*Von Ewald Scheucher, Markus Kastelitz und Christof Tschohl*
- OGH zur Verhältnismäßigkeit und gerichtlichen Kontrolle von Nachuntersuchungen ..... 182  
 In seiner Entscheidung zu 10 ObS 21/21 t hat der OGH ausgesprochen, dass die Anordnung von Nachuntersuchungen der gerichtlichen Kontrolle im Rahmen der sukzessiven Kompetenz der Sozialgerichte unterliege und derartige Nachuntersuchungen verhältnismäßig sein müssen. Dieser Beitrag versucht eine Bewertung und Einordnung der neuen Rsp.  
*Von Patrick Kleinbauer*

## Gesetzgebung und Verwaltung

*Von Gerhard Aigner und Meinhild Hausreither*

- Kundmachungen ..... 186

## Rechtsprechung

- Rechtsschutz bei „selbstüberwachter Heimquarantäne“ gem COVID-19-EinreiseV . . . . . **189**  
 OGH 30. 6. 2021, 7 Ob 45/21 z  
 Mit Anmerkung von Christian Kopetzki

## Rechtsprechung in Leitsätzen

Von Verena Christine Blum, Ingrid Jez, Aline Leischner-Lenzhofer und Danielle Noe

- Arzthaftung, Berufsrecht, Erwachsenenschutzrecht, Kindschaftsrecht, Privatversicherungsrecht, Sozialversicherungsrecht, Unterbringungs- und Heimaufenthaltsrecht, Werbung . . . . . **192**

## Standards

- Impressum . . . . . **161**  
 → Buchbesprechungen . . . . . **195**



### Wertvoll für Lehre und Praxis!

Das Buch bietet:

- breites Spektrum rechtlicher Grundlagen
- Vielzahl relevanter gesundheitsrechtlicher Fragestellungen

Pixner/Brugger  
**Rechtsgrundlagen für  
 nicht-ärztliche Gesundheitsberufe.**

2022. XXIV, 348 Seiten. Br.  
 ISBN 978-3-214-15597-1

**36,00 EUR**

inkl. MwSt.

shop.manz.at

**MANZ** 

# RdE Rec D3-Z208 Energiewirtschaft

## Herausgeber:

Prof. Dr. Jürgen F. Baur  
Prof. Dr. Matthias Schmidt-Preuß  
Markus Moraing (Schriftleitung)

## Wissenschaftlicher Beirat

Dr. Achim-Rüdiger Börner  
Prof. Dr. Joachim Bornkamm  
Prof. Dr. Ulrich Büdenbender  
Prof. Dr. Martin Burgi  
Prof. Dr. Thomas v. Danwitz  
Dr. Ludger Diestelmeier  
Peter Franke  
Andrees Gentzsch  
Helmut Herdt  
Prof. Dr. Jörg Gundel  
Dr. Walter Hohlefelder  
Johannes Kindler  
Dr. Wolfgang Kirchhoff  
Prof. Dr. Michael Kloepfer  
Dr. Oliver Koch  
Prof. Dr. Torsten Körber  
Dr. Bernd Kunth  
Wiegand Laubenstein  
Prof. Dr. Markus Ludwigs  
Prof. Dr. Kurt Markert  
Dr. Andreas Metzenthin  
Prof. Dr. Jochen Mohr  
Andreas Mundt  
Birgit Ortlieb  
Prof. Dr. Johann-Christian Pielow  
Dr. Kai Uwe Pritzsche  
Andreas Röhling  
Prof. Dr. Dr. Dres.h.c. Franz J. Säcker  
Prof. Dr. Dr. Peter Salje  
Michaela Schmidt-Schlaeger  
Dr. Boris Scholtka  
Prof. Dr. Stefan Simon  
Prof. Dr. Dres.h.c. Klaus Stern  
Prof. Dr. Hartmut Weyer

---

## David Vaultont

Der Rechtsrahmen für Maßnahmen der Netzbetreiber und der Bundesnetzagentur in einer Gasmangellage nach den Novellen des Energiesicherungsgesetzes

---

## BVerfG

Beschl. v. 23.03.2022 – 1 BvR 1187/17  
Zur Pflicht zur Beteiligung von Anwohnern und Gemeinden an Windparks

---

## BGH

Beschl. v. 07.12.2021 – EnVR 51/20  
Zur Berechnung des Kapitalkostenabzugs gem. § 6 Abs. 3 ARegV

---

## OLG Düsseldorf

Beschl. v. 27.04.2022 – VI-3 Kart 87/21 (V)  
Zur Entwertung eines Zuschlags

---

## OLG Düsseldorf

Beschl. v. 12.05.2022 – VI-5 Kart 2/21 (V)  
Zum Effizienzvergleich für die dritte Regulierungsperiode

# RdE – Recht der Energiewirtschaft

## Heft 8/2022

### A. Beiträge

<i>Vaumont</i>	Der Rechtsrahmen für Maßnahmen der Netzbetreiber und der Bundesnetzagentur in einer Gasmangellage nach den Novellen des Energiesicherungsgesetzes	321
----------------	---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

### B. Rechtsprechung

<i>BVerfG</i>	Beschl. v. 23.03.2022 – 1 BvR 1187/17 Zur Pflicht zur Beteiligung von Anwohnern und Gemeinden an Windparks	331
<i>BGH</i>	Beschl. v. 07.12.2021 – EnVR 51/20 Zur Berechnung des Kapitalkostenabzugs gem. § 6 Abs. 3 ARegV	346
<i>OLG Düsseldorf</i>	Beschl. v. 27.04.2022 – VI-3 Kart 87/21 (V) Zur Entwertung eines Zuschlags	351
<i>OLG Düsseldorf</i>	Beschl. v. 12.05.2022 – VI-5 Kart 2/21 (V) Zum Effizienzvergleich für die dritte Regulierungsperiode	357

### C. Berichte und Dokumente

<i>Zdziarstek</i>	Zwischen Liberalisierung und Regulierung – noch vor dem Ukraine-Krieg	376
<i>Kühn</i>	»Entfesselung der Energiewende? Engpass Infrastruktur – gerade in Krisenzeiten!«	379

# ZEUP Europäisches

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

LIBRARY  
D3-Z233

WIRTSCHAFTSUNIVERSITÄT WIEN

3/2022

Herausgegeben von  
Jürgen Basedow  
Anatol Dutta  
Eva-Maria Kieninger  
Heike Schweitzer  
Gerhard Wagner  
Marc-Philippe Weller  
Reinhard Zimmermann

*Angus Johnston*  
Private Law and the role and influence of  
EU Law in the UK post-Brexit 519

*Lea Katharina Kumkar*  
Plattform-Recht revisited: Marktordnungen  
digitaler Plattformen 530

*Jean-François Riffard*  
The Reform of the French Law on Security  
Interests (Droit des sûretés) 565

*Yuanshi Bu*  
Das Haftungskonzept im chinesischen  
Zivilgesetzbuch 585

*Frédéric Krauskopf/Ricarda Stoppelhaar*  
Das neue schweizerische Verjährungsrecht 608

*Gerhard Dannemann*  
Martin Wolff zum 150. Geburtstag 635

*Gunther Teubner*  
Auf Umwegen: Zum Privatrecht als  
Gesellschaftsverfassung 648

Entscheidungen

*Katharina de la Durantaye/Céline M. Lalé*  
Hurbain v. Belgien: Eine Entscheidung  
zum Vergessen? 660

*Christian Gomille*  
Schenkung auf den Todesfall im internatio-  
nalen Erbrecht der Europäischen Union 694

*Vanessa Grifo*  
„Pancharevo“: Nationale Identität als  
Kompetenzschutz im Familienrecht 703

*Helge Großerichter*  
UK-Gesellschaften im deutschen Rechts-  
raum nach dem Brexit 720

Dokumentation 734

Bibliothek 738



C.H. BECK

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



# Inhaltsverzeichnis

## Leitartikel

- Angus Johnston*: Private Law and the role and influence of EU Law in the UK post-Brexit ..... 519

## I. Artikel

- Lea Katharina Kumkar*: Plattform-Recht revisited: Umgang mit den Marktordnungen digitaler Plattformen de lege lata et ferenda ..... 530
- Jean-François Riffard*: The Reform of the French Law on Security Interests (Droit des sûretés): A Second and Final Season? ..... 565
- Yuanshi Bu*: Das Haftungskonzept im chinesischen Zivilgesetzbuch – Ein drittes Rechtsdurchsetzungsmodell zwischen dem Anspruchs- und dem remedy-Denken? ..... 585
- Frédéric Krauskopf/Ricarda Stoppelhaar*: Das neue schweizerische Verjährungsrecht ..... 608

## Rückblick

- Gerhard Dannemann*: Martin Wolff zum 150. Geburtstag ..... 635

## Lebenswege

- Gunther Teubner*: Auf Umwegen: Zum Privatrecht als Gesellschaftsverfassung ..... 648

## III. Entscheidungen

- Katharina de la Durantaye/Céline M. Lalé*: Hurbain v. Belgien: Eine Entscheidung zum Vergessen? – Entscheidung des Europäischen Gerichtshofs für Menschenrechte vom 22. Juni 2021 ..... 660
- Christian Gomille*: Schenkung auf den Todesfall im internationalen Erbrecht der Europäischen Union – Urteil des EuGH (Erste Kammer) vom 9. September 2021 ..... 694
- Vanessa Grifo*: „Pancharevo“: Nationale Identität (Art. 4 II EUV) als Kompetenzschutz im Familienrecht – Entscheidung des EuGH (Große Kammer) vom 14. Dezember 2021 ..... 703

<i>Helge Großerichter</i> : Über die Trabrennbahn hinausgeschossen – Zum korrekten und zum wünschenswerten Umgang mit UK-Gesellschaften im deutschen Rechtsraum nach dem Brexit – Urteil des Oberlandesgerichts München vom 5. August 2021 .....	720
--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

#### IV. Dokumentation

##### *Information*

<i>Sophie Schröter/Mira Jahani</i> : Menschenrechtsklagen in Deutschland: Königs- oder Holzweg? – Tagungsbericht zum Munich Dispute Resolution Day 2022 .....	734
Terminankündigung: Europäischer Tag der Justiz am 29. September 2022 in Nürnberg .....	737

#### V. Bibliothek

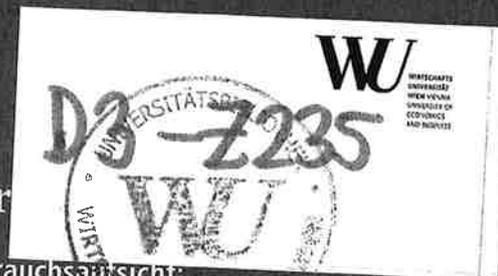
Helmut Koziol: Österreichisches Haftpflichtrecht I (2020) ( <i>Johannes W. Flume</i> ) .....	738
Anja Amend-Traut/Ignacio Czeguhn/Peter Oestmann: Urteiler, Richter, Spruchkörper, Entscheidungsfindung und Entscheidungsmechanismen in der Europäischen Rechtskultur (2021) ( <i>Eva Ortlieb</i> ) .....	740
Andreas Rahmatian: Credit and Creed: A Critical Legal Theory of Money (2020) ( <i>Florian Heindler</i> ) .....	742

#### Zu guter Letzt

<i>Jürgen Basedow</i> : Der Verbraucher verbraucht (nicht immer) .....	746
------------------------------------------------------------------------	-----

4/22

## Beiträge | Contributions



**Multitasking in der Missbrauchsansicht:**

**Die Kompensationsfunktionen von Artikel 7 Kartellgesetz**

Andreas Heinemann

**Entwicklungen im Bereich der vertikalen Wettbewerbsabreden in der Schweiz**

Amalie Wijesundera

**Relative Marktmacht, Geoblocking und Digitalisierung**

Peter Georg Picht

**Relative Marktmacht – gerichtliche Sicht**

Alexander Brunner

**Digital Markets Act, questions choisies**

Johana Cau

**Revision des Kartellgesetzes:**

**Neue Schwellenwerte oder Systemwechsel?**

Walter A. Stoffel

**Wissen, Nichtwissen und Wissenmüssen von natürlichen und juristischen Personen**

Markus Vischer | Dario Galli

## Berichterstattung | Comptes-rendus

**Die Praxis des Jahres 2021 im Übernahmerecht**

Georg Gotschev | Marie Jenny | Marc D. Nagel | Lukas Roos

**SZW /  
RSDA**

Herausgeber:

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

Schriftleiterin:

Charlotte M. Baer

[www.szw.ch](http://www.szw.ch)

Schulthess §

# Inhalt | Table des matières



<b>Editorial</b> Charlotte M. Baer	291
<b>Beiträge   Contributions</b>	
<b>Multitasking in der Missbrauchsaufsicht: Die Kompensationsfunktionen von Artikel 7 Kartellgesetz</b> Andreas Heinemann	293
<b>Entwicklungen im Bereich der vertikalen Wettbewerbsabreden in der Schweiz</b> Amalie Wijesundera	306
<b>Relative Marktmacht, Geoblocking und Digitalisierung</b> Peter Georg Picht	315
<b>Relative Marktmacht – gerichtliche Sicht</b> Alexander Brunner	326
<b>Digital Markets Act, questions choisies</b> Johana Cau	342
<b>Revision des Kartellgesetzes: Braucht die Schweiz neue Schwellenwerte oder einen Systemwechsel im Fusionskontrollrecht?</b> Walter A. Stoffel	354
<b>Wissen, Nichtwissen und Wissenmüssen von natürlichen und juristischen Personen</b> Markus Vischer   Dario Galli	361
<b>Berichterstattung   Comptes-rendus</b>	
<b>Die Praxis des Jahres 2021 im Übernahmerecht</b> Georg Gotschev   Marie Jenny   Marc D. Nagel   Lukas Roos	378
<b>Autorenverzeichnis   Liste des auteurs</b>	398

---

## Doctrine

**Précisions sur le rôle de  
l'Autorité des marchés financiers  
dans le cadre de l'offre publique  
initée par Veolia sur Suez**

AUTORITÉ DES MARCHÉS FINANCIERS

**Défenses anti-OPA et principes  
des offres publiques**

CHARLES GOYET

**Multinational corporations'  
responsibility for tortious and  
human rights violations:  
a comparative study**

FATEMEH BAGHERZADEH

**Judicial Review of Deferred  
Prosecution Agreements**

A Comparative Study

FREDERICK T. DAVIS

**Recevabilité des projets de  
résolutions des actionnaires  
et contrôle de l'Autorité des  
marchés financiers : une  
approche fonctionnelle**

SOPHIE VERMEILLE ET PAUL OUDIN

**Les devoirs de l'actionnaire**

ROMAIN DUMONT

**L'ordre public sociétaire**

SIMON FARGES

---

## Chroniques

**Corporate Governance –  
Transparence financière et comptable**

RENAUD MORTIER

**Financements structurés – Titrisation**

Le rapport de l'ABE *Developing a framework for  
sustainable securitisation* : la titrisation au bénéfice  
du développement durable

ALEXANDRE QUIQUEREZ

**La modification des actions de  
préférence émises par une SAS**

DIDIER PORACCHIA

**Digitalisation et droit financier**

HUBERT DE VAUPLANE

**La localisation du SPV dans le  
Règlement titrisation**

FABRICE FAURE-DAUPHIN

**Infractions financières (Délits financiers,  
sanctions administratives  
et disciplinaires, sanctions civiles)**

ÉRIC DEZEUZE ET NICOLAS RONTCHEVSKY



## Doctrine

Précisions sur le rôle de l'Autorité des marchés financiers dans le cadre de l'offre publique initiée par Veolia sur Suez.....	3
AUTORITÉ DES MARCHÉS FINANCIERS	
Défenses anti-OPA et principes des offres publiques.....	20
Libres propos sur une tête d'épingle CHARLES GOYET	
Multinational corporations' responsibility for tortious and human rights violations: a comparative study.....	25
FATEMEH BAGHERZADEH	
Judicial Review of Deferred Prosecution Agreements.....	53
A Comparative Study FREDERICK T. DAVIS	
Recevabilité des projets de résolutions des actionnaires et contrôle de l'Autorité des marchés financiers : une approche fonctionnelle.....	99
SOPHIE VERMEILLE ET PAUL OUDIN	
Les devoirs de l'actionnaire.....	112
ROMAIN DUMONT	
L'ordre public sociétaire.....	118
SIMON FARGES	

## Bibliographie

ÉMILIE MARCON.....	189
--------------------	-----

Corporate Governance – Transparence financière et comptable.....	131
RENAUD MORTIER	

Financements structurés – Titrisation .....	143
Le rapport de l'ABE <i>Developing a framework for sustainable securitisation</i> : la titrisation au bénéfice du développement durable ALEXANDRE QUIQUEREZ	

La modification des actions de préférence émises par une SAS.....	152
DIDIER PORACCHIA	

Digitalisation et droit financier.....	163
HUBERT DE VAUPLANE	

La localisation du SPV dans le Règlement titrisation.....	172
FABRICE FAURE-DAUPHIN	

Infractions financières (Délits financiers, sanctions administratives et disciplinaires, sanctions civiles).....	178
ÉRIC DEZEUZE ET NICOLAS RONTCHEVSKY	

## Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

### In Zusammenarbeit mit der Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von  
 Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Jürgen Basedow  
 Dr. Andreas von Bonin  
 Prof. Dr. Dr. h. c. Susanne Kalss  
 Dr. Ulrich Karpenstein  
 Johannes Laitenberger  
 Prof. Dr. Katja Langenbucher  
 Dr. Luigi Malferrari  
 Prof. Dr. Dr. h. c. Ingolf Pernice  
 Prof. Dr. Dr. h. c. Uwe H. Schneider  
 Dr. Dominik Schnichels  
 Dr. Ulrich Soltész  
 Prof. Dr. Walter A. Stoffel  
 Prof. Dr. Stephan Wernicke  
 Prof. Dr. Ferdinand Wollenschläger

Mit Redaktionsbeilage  
 zum 73. Deutschen Juristentag  
 in Bonn

C.H. BECK

# 15/2022

15. August 2022  
 33. Jahrgang S. 681–728

### Aus dem Inhalt

- **Thomas Pfeiffer**  
 Einführung einer action directe durch den EuGH?  
 (Gastkommentar) 681
  - **Sophie Burchardi**  
 Risikotragung für KI-Systeme 685
  - **Katja Rath/Darius Ruff**  
 Der Zweck heiligt die Mittel – Eine Analyse des  
 EU-Reformpakets zur Strafbarkeit bei Verstößen  
 gegen EU-Sanktionen 692
  - **Alexander Karst**  
 Die Rechtsprechung der Unionsgerichte zum  
 Direct Settlement-Verfahren 699
- 
- **EuGH**  
 Datenschutzrecht: Achtung der Grundrechte  
 erfordert Beschränkung der in der PNR-Richtlinie  
 vorgesehenen Befugnisse auf das absolut  
 Notwendige (m. Anm. **Aqilah Sandhu**) 706
  - **EuGH**  
 Vergaberecht: Vorrangige Vergabe der Notfall-  
 krankentransportdienste an Freiwilligen-  
 organisationen (m. Anm. **Corina Jürschik**) 718
  - **EuGH**  
 Arbeitsrecht: Unterschiedlich hohe Zulagen  
 für Nachtschichten 721
  - **EuGH**  
 Insolvenzrecht: Insolvenz eines Unternehmens  
 und Arbeitnehmerrechte bei Prepack-Verfahren 723

# Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

European Journal of Business Law · Revue Européenne de Droit Économique

## EuZW 15/2022

15. August · 33. Jahrgang 2022 · Seite 681–728

### Inhalt

<b>Gastkommentar</b>	<b>Thomas Pfeiffer</b> Einführung einer action directe durch den EuGH?	681
<b>Europa-Report</b>	Digitalisierung, EU-Erweiterung, Gesetz über digitale Märkte, Finanzen	683
<b>Aufsätze und Berichte</b>	<b>Sophie Burchardi</b> Risikotragung für KI-Systeme	685
	<b>Katja Rath/Darius Ruff</b> Der Zweck heiligt die Mittel – Eine Analyse des EU-Reformpakets zur Strafbarkeit bei Verstößen gegen EU-Sanktionen	692
<b>Zur Rechtsprechung</b>	<b>Alexander Karst</b> Die Rechtsprechung der Unionsgerichte zum Direct Settlement-Verfahren	699
<b>Rechtsprechung</b>		
EuGH	21.06.2022 – C-817/19 Datenschutzrecht: Achtung der Grundrechte erfordert Beschränkung der in der PNR-Richtlinie vorgesehenen Befugnisse auf das absolut Notwendige <b>(m. Anm. Aqilah Sandhu, S. 716)</b>	706
EuGH	07.07.2022 – C-213/21, C-214/21 Vergaberecht: Vorrangige Vergabe der Notfallkrankentransportdienste an Freiwilligenorganisationen <b>(m. Anm. Corina Jürschik, S. 720)</b>	718
EuGH	07.07.2022 – C-257/21, C-258/21 Arbeitsrecht: Unterschiedlich hohe Zulagen für Nachtschichten	721
EuGH	28.04.2022 – C-237/20 Insolvenzrecht: Insolvenz eines Unternehmens und Arbeitnehmerrechte bei Prepack-Verfahren	723

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z231

— THE JOURNAL OF —

# BUSINESS

# LAW

ISSUE 6 2022

#### How Contractual is Arbitration Law?

**Sir David Foxton:** This article argues that the Arbitration Act 1996 fundamentally changed the nature of English arbitration law, such that it should now be recognised that the law of arbitration is only "contractual" in a very limited sense. Even at its most contractual, in requiring the existence of a contract of adhesion into a legal framework which is essentially shaped by legislative and judicial policy, distinct rules apply. Once that legal regime is engaged, the answers to issues of controversy will not generally be found in, and should not be constrained by, contractual doctrines and remedies.

#### Back to the Future: In Search for a New Paradigm for the Identification of Market Power in the Big Data Sector

**Andrea Lista:** The big data market lies at the forefront of the modern online economy. Far from being straightforward, the application of competition law to the Big Data sector poses serious intricacies and new challenges. The main difficulties lie with the multi-sided aspects of big data online platforms, alongside the fact that data is a *sui generis* product; it is not finite as other products, and it is difficult to replicate on a large scale. The aim of this article is to re-consider the current *status quo* in relation to the interface between market power and the application of competition law to the Big Data market, with the view to suggesting possible alternative approaches.

SWEET & MAXWELL

# Journal of Business Law

Issue 6 2022

## Table of Contents

### Articles

- How Contractual is Arbitration Law?  
*Sir David Foxtton* 459
- Back to the Future: In Search for a New Paradigm for the Identification  
of Market Power in the Big Data Sector  
*Andrea Lista* 477
- Self-regulation in Trade Finance: A New Branch of “lex mercatoria”  
and its Practical Relevance  
*Dr Andrii Zharikov* 500
- Breaking Binaries and Converting the Converted: Tort Law and the  
“Intangible”  
*Jessica Lai* 529

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z330

# EPPPL

FUR  
PUBLIC-PRIVATE PARTNERSHIP

LAW REVIEW

## ARTICLES

- The Use of Languages in Public Procurement Procedures

*Sarah Schoenmakers*

- Data Protection in Smart Cities

*Laurens Vandermyse, Athena Christofi, Caroline Bits, Michael Dooms and Peggy Valcke*

- The Commission's Proposal on Foreign Subsidies

*Anke Meskens*

- Portuguese Recovery and Resilience Plan (Part II)

*Ricardo Pedro*

- The New German Competition Register for Public Procurement

*Kai Hooghoff and Till Wiesner*

## CASE NOTE

*Case C-295/20 Samesa, Court of Justice*

THE LEGAL PUBLISHER

lexxion

## COUNTRY REPORT

Ukraine

# Contents



Editorial <i>Professor Christopher Bovis FRSA</i>	67
<b>ARTICLES</b>	
The Use of Languages in Public Procurement Procedures: A Hidden Non-Tariff Barrier to Free Movement? <i>Sarah Schoenmaekers</i>	71
Data Protection in Smart Cities: Pre-Commercial Procurement as a Silver Bullet? <i>Laurens Vandercruysse, Athena Christofi, Caroline Buts, Michaël Dooms and Peggy Valcke</i>	81
Mind the (Regulatory) Gap: The Commission's Legislative Proposal on Levelling the Playing Field in Public Procurement for Foreign Subsidies <i>Anke Meskens</i>	94
Portuguese Recovery and Resilience Plan: First Legal Thoughts with Focus on Public Procurement (Part II) <i>Ricardo Pedro</i>	107
The New German Competition Register for Public Procurement: Improvements for Public Contracting Entities and for Companies That Seek Self-Cleaning <i>Kai Hooghoff and Till Wiesner</i>	118
<b>CASE LAW</b>	
The Requirement to Obtain Consent from the Relevant Authorities Constitutes a Contract Performance Condition • Case C-295/20 <i>Sanresa</i> <i>Ezgi Uysal</i>	127
<b>COUNTRY REPORT</b>	
<i>Ukraine</i> Challenges in Attracting the Private Sector to Infrastructure Recovery in Ukraine <i>Iryna Zapatrina</i>	132
<b>MISCELLANEOUS</b>	
Imprint	II
Editors and Country Correspondents	III