



Schriftleitung **Stefan Köck**

Redaktion **Helwig Aubauer, Susanne Auer-Mayer, Elisabeth Brammhuber,**

**Wolfgang Brodil, Rolf Gleißner, Klaus Kapuy,**

**Christoph Kietaihl, Thomas Neumann**

Wissenschaftliches Lektorat **Theodor Tomandl**

September 2022

**05**

229 – 276

Schwerpunktbeiträge

## Arbeitszeit

Aktuelle arbeitszeitrechtliche Besonderheiten bei Schichtarbeit

*Thomas Stegmüller* ➔ 232

Rufbereitschaft vs Arbeitsbereitschaft *Elisabeth Bartmann* ➔ 239

Teilzeit-Gleitzeit *Andreas Jöst* ➔ 246

Beiträge

Zuschlag für offenes Guthaben an Normalarbeitszeit und  
Mehrarbeitszuschlag bei Beendigung von Dienstverhältnissen

*Peter Maska* ➔ 252

Algorithmenbasierte Personalentscheidungen und Art 22 DSGVO

*Conrad Greiner* ➔ 258

Rechtsprechung kommentiert

Indexierung der Familienbeihilfe *Marija Bilić* ➔ 268

Aktuelles

Reform der Rot-Weiß-Rot – Karte *Natasha Ghulam* ➔ 275

## Arbeitszeit

- Editorial ..... 229  
 „8 hours for work, 8 hours for rest, and 8 hours for reading ZAS“  
 Von Elisabeth Brameshuber

## Beiträge

- Aktuelle arbeitszeitrechtliche Besonderheiten bei Schichtarbeit ..... 232

### Abgrenzung von Schichtarbeit zu anderen Formen der Arbeitszeitgestaltung und Kombinationsmöglichkeiten mit anderen Verteilungsmöglichkeiten der Normalarbeitszeit

Der Beitrag verschafft in einem ersten Schritt auf Grundlage des Meinungsstandes und der relativ spärlich vorhandenen Judikatur einen detaillierten Überblick über Schichtarbeit und schichtarbeitsrelevante Grundbegriffe im arbeitszeitrechtlichen Sinn sowie deren Abgrenzung zu anderen Arbeitszeitformen. Anschließend werden die unterschiedlichen Normalarbeitszeitgrenzen bei Schichtarbeit, insbesondere in Kombination mit anderen Verteilungsmöglichkeiten der Normalarbeitszeit, umfassend dargestellt sowie einzelne spezifische Rechtsprobleme und höchstgerichtlich bisher unbeantwortete Fragestellungen in Zusammenhang mit Schichtarbeit problematisiert und erläutert.

Von Thomas Stegmüller

- Rufbereitschaft vs Arbeitsbereitschaft ..... 239

### Alles neu durch die EuGH-Rechtsprechung?

Bereitschaftszeiten von AN und deren Einordnung in das nationale sowie unionsrechtliche Arbeitszeitsystem waren schon immer Anlass für den akademischen Diskurs und Auseinandersetzungen in der juristischen Praxis. In den letzten Jahren ließ auch der EuGH erneut mit einigen Urteilen in diesem Bereich aufhorchen. Der folgende Beitrag soll einen Überblick über den Themenkomplex der Bereitschaftszeit bieten und dabei insb aufzeigen, welche Kriterien für die Einordnung als Arbeitszeit relevant sind.

Von Elisabeth Bartmann

- Teilzeit-Gleitzeit ..... 246

### Wann kommt es zu Überstunden? Wann zu Mehrarbeit?

Die Kombination von Teilzeit und Gleitzeit wirft zahlreiche Fragen auf. Dies beginnt schon bei der Einordnung der Teilzeit-Gleitzeit in die Systematik der Arbeitszeitmodelle und der Frage, ob und inwieweit die Normalarbeitszeit durchgerechnet werden kann. Unklar ist aber auch, wann es zu (zuschlagspflichtiger) Mehrarbeit und wann es zu Überstunden kommt. Diesen Fragen wird im vorliegenden Beitrag nachgegangen.

Von Andreas Jöst

- Zuschlag für offenes Guthaben an Normalarbeitszeit und Mehrarbeitszuschlag bei Beendigung von Dienstverhältnissen ..... 252

Nach § 19e Abs 2 AZG gebührt bei Ende des Arbeitsverhältnisses ein Zuschlag von 50% für ein offenes Guthaben an Normalarbeitszeit. § 19d Abs 3a AZG sieht für Mehrarbeit einen Zuschlag von 25% vor. Der vorliegende Beitrag beschäftigt sich mit den Voraussetzungen für beide Zuschläge und mit der Frage, ob der Zuschlag für ein offenes Guthaben an Normalarbeitszeit den Mehrarbeitszuschlag verdrängt.

Von Peter Maska

- Algorithmusbasierte Personalentscheidungen und Art 22 DSGVO ..... 258

### In welchem Umfang steht Art 22 DSGVO algorithmenbasierten Personalentscheidungen entgegen?

Der Einsatz von Algorithmen im Beschäftigungskontext nimmt zu. AG, die Algorithmen bei Personalentscheidungen einsetzen (möchten), haben einige rechtliche Vorgaben zu beachten. Der Beitrag untersucht, in welchem Umfang Art 22 DSGVO algorithmenbasierten Personalentscheidungen entgegensteht.

Von Conrad Greiner

## ZAS-Judikaturübersicht

→ ZAS-Judikatur 2022/55–72



## Rechtsprechung

→ Indexierung der Familienbeihilfe ..... 268

EuGH C-328/20, *Kommission/Österreich*, ECLI:EU:C:2022:468

Mit Kommentar von Marija Bilić

## Aktuelles

→ Reform der Rot-Weiß-Rot – Karte ..... 275

Von Natasha Ghulam

## Standards

→ Impressum ..... 229

**Entscheidungen  
zum GmbHG  
blitzschnell finden**

- mehr als 4.000 Leitsätze
- die wichtigste unternehmensrechtliche Literatur
- umfangreiches, fein strukturiertes Sachverzeichnis

Feltl  
**GmbHG**

2022. XXVI, 826 Seiten · Geb.  
**ISBN 978-3-214-18610-4**

**198,00 EUR**  
inkl. MwSt.

shop.manz.at



# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

### THEMA

» **Berit Kochanowski:** Die Rückkehr des Papiertigers im Arbeitsrecht – Zur Änderung des Nachweisgesetzes in Deutschland

### RECHTSPRECHUNG

- » Einstufung eines Arbeitnehmers nach dem KV-Metallgewerbe/Arbeiter
- » Erstellung des Veranstaltungskalenders für Tageszeitung – keine redaktionelle Tätigkeit iSd Journalisten-KV
- » Kündigungsregeln für Arbeiter im Hotel- und Gastgewerbe – auch Feststellungsantrag des ÖGB abgewiesen
- » Haftung eines noch nicht im Firmenbuch eingetragenen Geschäftsführers für Beitragsschulden
- » Besondere Höherversicherung auch bei Selbstversicherung in der PV für Zeiten der Pflege naher Angehöriger
- » BFG: Abzugsfähigkeit von Fortbildungskosten für einen MBA-Studienlehrgang als Unternehmensberater
- » BFG: Kosten für Abschiedsfeier mit Arbeitskollegen – nicht abzugsfähige Repräsentationsaufwendungen
- » BFG: Ermessensübung bei der Heranziehung mehrerer Geschäftsführer zur Haftung für Lohnsteuer



**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT**

**Berit Kochanowski: Die Rückkehr des Papiertigers im Arbeitsrecht – Zur Änderung des Nachweisgesetzes in Deutschland** 3

Seit Jahren versuchen Arbeitgeber und Personalverantwortliche, ihre Arbeitsabläufe in Richtung eines „papierlosen Büros“ umzustellen. Zur Gänze wird dies wohl nie gelingen, zahlreiche Informationen und Dokumentationen können aber sehr wohl auch nur mehr elektronisch erfasst, versendet und gespeichert werden. Insofern ist es bemerkenswert, dass der deutsche Gesetzgeber in einem alle Arbeitgeber betreffenden Punkt einen Schritt rückwärts gemacht hat und seit 1. 8. 2022 verlangt, dass das deutsche Pendant zum österreichischen Dienstzettel verpflichtend schriftlich und in physischer Form auszustellen ist. Dr. *Berit Kochanowski* LL.M. stellt die wichtigsten Punkte dieser – auch für alle österreichischen Arbeitgeber mit Mitarbeitern in Deutschland geltenden – Neuerung dar.

**RECHTSPRECHUNG**

**»ARBEITSRECHT**

Einstufung eines Arbeitnehmers nach dem KV-Metallgewerbe/Arbeiter	5
DO.B: Stichtagsregelung für höhere Einstufung von Ärzten	7
KV konfessionelle Krankenanstalten Steiermark: Einstufung einer Betreuerin mit Bachelorabschluss	8
Erstellung des Veranstaltungskalenders für Tageszeitung – keine redaktionelle Tätigkeit iSd Journalisten-KV	9
KV-Universitäten: Erweiterter Kündigungsschutz ab dem 45. Lebensjahr	10
Kündigungsregeln für Arbeiter im Hotel- und Gastgewerbe – auch Feststellungsantrag des ÖGB abgewiesen	10
KV-Bord: Nachteilausgleich bei Durchbrechung des Senioritätsprinzips	11
KV-Bord: Entlassung eines Piloten bei Lizenzverlust	12
EuGH: Widerspricht ein unterschiedlicher tariflicher Nachtarbeitszuschlag der EU-Grundrechtecharta?	12
Verfall von Ansprüchen nach dem KV-Privatkrankenanstalten	13

**»SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Haftung eines noch nicht im Firmenbuch eingetragenen Geschäftsführers für Beitragsschulden	14
Ermittlungspflicht der Behörde bei behaupteten Meldeverstößen	14
Irrtümlich aus mangelhaftem Spruch abgeleitete Verfolgungsverjährung	15
Besondere Höherversicherung auch bei Selbstversicherung in der PV für Zeiten der Pflege naher Angehöriger	15
Überweisungsbetrag an PVA bei Ausscheiden eines Ordensmitglieds	16

**»STEUERRECHT**

BFG: Abzugsfähigkeit von Fortbildungskosten für einen MBA-Studienlehrgang als Unternehmensberater	17
BFG: Kosten für Abschiedsfeier mit Arbeitskollegen – nicht abzugsfähige Repräsentationsaufwendungen	18
BFG: Ermessensübung bei der Heranziehung mehrerer Geschäftsführer zur Haftung für Lohnsteuer	19
BFG: Befugnisse des Finanzamts bei Durchführung einer Außenprüfung	19

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

**IMPRESSUM**

20

# JIAS

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z332

ISSN 2520-4238

## Journal für Arbeitsrecht und Sozialrecht

### Beiträge

Andreas Mair  
Der EuGH – ein Aktivist? Eine Annäherung an die Rolle des EuGH  
im Antidiskriminierungsrecht ..... 205

Erika Kovács  
Whistleblowing – Institutioneller Schutz und individualarbeitsrechtliche Fragen 225

Peter C. Schöffmann  
Entsendung im Straßenverkehrssektor ..... 241

### Entscheidungsbesprechungen

Conrad Greiner  
Dauerhafte Kettenüberlassungen ohne Rechtfertigung sind unzulässig ..... 266

Martin Gruber-Risak und Samuel Ebner  
(Unions-)Rechtliche Anforderungen an eine Ruhepause ..... 287

Christian Kollau  
Kein Anspruch eines ausgeschiedenen AN auf Auszahlung einer Prämie,  
die unter Unverbindlichkeitsvorbehalt geleistet wird ..... 300

Peter C. Schöffmann  
Entsendung im Straßenverkehrssektor ..... 311

Buchbesprechung ..... 317

Impressum ..... U2

6. Jahrgang 2022 Nr. 3

MAN7 

6817

29. September 2022

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z236

# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

### THEMA

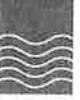
» **Clemens Jenny:** Rechtliche Qualifikation von Entgeltansprüchen bei geblockter Altersteilzeit im Fall der Insolvenz des Arbeitgebers

### RECHTSPRECHUNG

- » Kündigung eines Vertragsbediensteten nach Kussversuch
- » Fehlendes Verlangen nach Kündigungsanfechtung nach Widerspruch des Betriebsrates zur Kündigung
- » Kein ausdrücklicher Antrag auf Beistellung eines Hilfsmittels – kein Anspruch auf Invaliditätspension?
- » Dolmetscherin aus Ungarn – Betriebsstätte in Österreich?

### NEUE VORSCHRIFTEN

- » Änderungen bei der Urlaubersatzleistung – Initiativantrag
- » Sonderbetreuungszeit Phase 7 – Initiativantrag
- » Teuerungs-Entlastungspaket Teil II – Regierungsvorlage



**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT**

**Clemens Jenny: Rechtliche Qualifikation von Entgeltansprüchen bei geblockter Altersteilzeit im Fall der Insolvenz des Arbeitgebers**

3

Der Altersteilzeit kommt in der Praxis immer größere Bedeutung zu. So gab es im Jahr 2021 durchschnittlich rund 38.000 Leistungsbezieher. Grundsätzlich ist dabei zwischen zwei Modellen zu unterscheiden – kontinuierliche Arbeitszeitverkürzung und geblockte Altersteilzeit. Vor allem die geblockte Altersteilzeit wirft in besonders vielen Bereichen Auslegungs- und Anwendungsfragen auf. Dies betrifft auch die rechtliche Qualifikation von Entgeltansprüchen im Fall der Insolvenz des Arbeitgebers. Die sich daraus ergebenden Fragen sowie die in Betracht kommenden Fallkonstellationen werden in diesem Beitrag von RA Dr. *Clemens Jenny* näher dargestellt.

**RECHTSPRECHUNG**

**» ARBEITSRECHT**

Kündigung eines Vertragsbediensteten nach Kussversuch	6
Anfechtung einer Änderungskündigung	7
Fehlendes Verlangen nach Kündigungsanfechtung nach Widerspruch des Betriebsrates zur Kündigung	8
Kündigungsanfechtung nach Widerspruch des Betriebsrates zur Kündigung	9

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Kein ausdrücklicher Antrag auf Beistellung eines Hilfsmittels – kein Anspruch auf Invaliditätspension?	10
Kein Anspruch auf Invaliditätspension bei zumutbarer Hörprothese	12

**» STEUERRECHT**

Familienbeihilfe für volljährige Kinder – Hemmung des Ablaufs der Studienzeit	13
Dolmetscherin aus Ungarn – Betriebsstätte in Österreich?	14

**NEUE VORSCHRIFTEN**

**» ARBEITSRECHT**

Änderungen bei der Urlaubersatzleistung – Initiativantrag	16
Sonderbetreuungszeit Phase 7 – Initiativantrag	16

**» STEUERRECHT**

Teuerungs-Entlastungspaket Teil II – Regierungsvorlage	17
--	----

**NEUERSCHEINUNGEN**

20

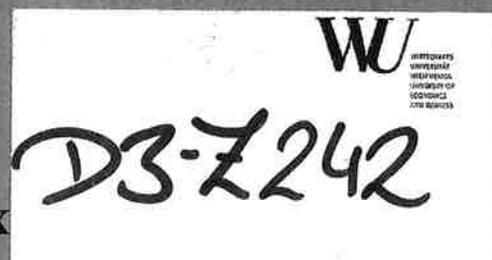
**IMPRESSUM**

15

NZA

# Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht

Zweiwochenschrift für die betriebliche Praxis



In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Jobst-Hubertus Bauer

Dr. Susanne Clemenz

Prof. Dr. Johannes Peter Francken

Inken Gallner

Edith Gräfl

Prof. Dr. Matthias Jacobs

Dr. Thomas Klebe

Prof. Dr. Eckhard Krefsel

Prof. Dr. Mark Lembke

Maria Britta Loskamp

Prof. Dr. Stefan Lunk

Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis

Prof. Dr. Reinhard Richardi

Ingrid Schmidt

Prof. Dr. Klaus Schmidt

Prof. Dr. Jens Schubert

Prof. Dr. Achim Schunder

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

21. NZA-Jahrestagung am  
13./14.10.2022 in Frankfurt a. M.  
[www.nza.de](http://www.nza.de)

Mit Blick ins Sozialrecht



C.H. BECK

## 18/2022

26. September 2022

39. Jahrgang S. 1225–1296

### Aus dem Inhalt

J. P. Francken

Präsenz des Spruchkörpers im Sitzungssaal bei  
arbeitsgerichtlichen Videoverhandlungen

1225

M. Gierok/T. Köllmann

Vorlage von gefälschten Impfpässen und Impf-  
unfähigkeitsattesten durch Beschäftigte: Straf-  
und arbeitsrechtliche Folgen

1227

H.-P. Löw/A. Schubert

Die regulierte Vergütung bei Banken im Betriebs-  
übergang

1236

K. Giese/A. Dachner

Zwei-Wochen-Frist für außerordentliche Kündigung  
bei Compliance-Untersuchungen – Fristbeginn durch  
Organisationsverschulden?

1241

J. Brandt

Vergangenheitsbewältigung am LAG Hamm

1244

BAG

Unerlaubte Arbeitnehmerüberlassung aus dem  
Ausland

1257

BAG

Darlegungs- und Beweislast im Überstunden-  
vergütungsprozess

1267, 1271

BAG

Zwei-Wochen-Frist für außerordentliche Kündigung  
bei Compliance-Untersuchungen

1276

BAG

Anfechtung einer Betriebsratswahl – Leitender  
Angestellter als Mitglied des Wahlvorstands

1280



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

**NZA Editorial**

**Georg-R. Schulz**

Equal pay for equal play?

III

**NZA aktuell**

**Wichtige neue Entscheidungen**

VI

**Informationen**

VIII

– Sönke Oltmanns: Die Pflicht zur Aufzeichnung der Arbeitszeit – Paukenschlag oder selbstverständlich?

VIII

– Regierungsentwurf zur Neufassung der SARS-CoV-2-Arbeitsschutzverordnung

X

**Impressum**

XXII

**Aufsätze und Berichte**

**Johannes Peter Francken**

Präsenz des Spruchkörpers im Sitzungssaal bei arbeitsgerichtlichen Videoverhandlungen

1225

**Markus Gierok/Thomas Köllmann**

Vorlage von gefälschten Impfpässen und Impfunfähigkeitsattesten durch Beschäftigte:  
Straf- und arbeitsrechtliche Folgen

1227

**Hans-Peter Löw/Anja Schubert**

Die regulierte Vergütung bei Banken im Betriebsübergang

1236

**Kommentar**

**Katja Giese/Anja Dachner**

Zwei-Wochen-Frist für außerordentliche Kündigung bei Compliance-Untersuchungen –  
Fristbeginn durch Organisationsverschulden?

1241

**Forum**

**Julia Brandt**

Vergangenheitsbewältigung am LAG Hamm

1244

**Buchbesprechungen**

H. Kiel/S. Lunk/H. Oetker, Münchener Handbuch zum Arbeitsrecht (P. Ludwig)

1249

W. Däubler/T. Klebe/P. Wedde, BetrVG – Betriebsverfassungsgesetz (S. Clemenz)

1250

M. Pletke/P. Schrader/J. Siebert/T. Thoms/R.-C. Klagges/R. Teubert, Rechtshandbuch Flexible Arbeit  
(C. Arnold)

1250

G. Meinel/J. Heyn/S. Herms, Teilzeit- und Befristungsgesetz (P. Bader)

1251

C. Schmitz-Scholemann, Blumen vor Gericht (M. Brune)

1251



### Blick ins Sozialrecht

**Oliver Ricken**

Beschäftigtenstatus eines Gesellschafter-Geschäftsführers mit Sonderrecht	1252
Rechtsmissbräuchlichkeit der Erhebung der Verjährungseinrede bei Nachversicherungsfällen	1252

### Rechtsprechung

#### Arbeitsvertragsrecht

EuGH	30. 06. 2022 – C-625/20	Mittelbare Diskriminierung weiblicher Beschäftigter bei Berufsunfähigkeitsrenten	1253
BAG	26. 04. 2022 – 9 AZR 228/21	<b>Unerlaubte Arbeitnehmerüberlassung aus dem Ausland</b>	1257
BAG	04. 05. 2022 – 5 AZR 359/21	<b>Darlegungs- und Beweislast im Überstundenvergütungsprozess – Erfordernis der arbeitgeberseitigen Veranlassung</b>	1267
BAG	04. 05. 2022 – 5 AZR 474/21	Darlegungs- und Beweislast im Überstundenvergütungsprozess – fehlende Zeiterfassung und arbeitgeberseitige Veranlassung	1271
BAG	05. 05. 2022 – 2 AZR 483/21	<b>Zwei-Wochen-Frist für außerordentliche Kündigung bei Compliance-Untersuchungen</b>	1276
LAG Schleswig-Holstein	21. 06. 2022 – 2 Sa 21/22	Geschlechtsdiskriminierende Stellenausschreibung bei „Ebay-Kleinanzeigen“ (Ls.)	1279

#### Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

BAG	04. 05. 2022 – 7 ABR 14/21	<b>Anfechtung einer Betriebsratswahl – Leitender Angestellter als Mitglied des Wahlvorstands</b>	1280
-----	----------------------------	--	------

#### Verfahrensrecht

BVerfG	01. 06. 2022 – 1 BvR 75/20	Substanziierter Vortrag bei Entgeltgleichheitsklage	1286
BAG	31. 03. 2022 – 8 AZR 207/21	<b>Internationale Zuständigkeit deutscher Gerichte bei Gerichtsstandsvereinbarung – Ersatz eines Steuerschadens</b>	1288

**21. NZA-Jahrestagung am 13./14.10.2022 in Frankfurt a. M.**

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

# NZS

# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z243

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Ulrich Becker

Prof. Dr. Wiebke Brose

Pablo Coseriu

Prof. Dr. Dagmar Felix

Prof. Dr. Stefan Greiner

Prof. Dr. Stephan Harbarth

Prof. Dr. Thorsten Kingreen

Prof. Dr. Ferdinand Kirchhof

Dr. Gerhard Knorr

Prof. Dr. Katharina von Koppenfels-Spies

Dr. Miriam Meßling

Prof. Dr. Hermann Plagemann

Prof. Dr. Christian Rolfs

Prof. Dr. Franz Ruland

Prof. Dr. Rainer Schlegel

Prof. Dr. Helge Sodan

Prof. Dr. Wolfgang Spellbrink

Prof. Dr. Raimund Waltermann

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



C.H. BECK

## 19/2022

29. September 2022

31. Jahrgang S. 721-760

### Aus dem Inhalt

*B. Brossardt*

Wie steht die Wirtschaft zur Sozialversicherung? 721

*V. Di Pasquale*

Wie stehen die Gewerkschaften zur Sozialversicherung? 724

*A. Diehm*

NZS-Jahresrevue 2020/2021: Leistungserbringerrecht  
in der Krankenversicherung 728

*BSG*

Unfall beim Sturz auf dem Weg zur Arbeitsaufnahme  
im Homeoffice (Anm. *St. Greiner*) 737

*BSG*

Sonderrecht auf Geschäftsführung und Rechtsmacht  
(Anm. *M. Holzwarth*) 742

*BSG*

Gegenstand der materiellen Präklusionsregelung der  
PrüfvV 2016 (Kurzkomentierung *H. Müller*) 746

*BSG*

Verfahrensrechtlicher Vertrauensschutz bei  
Rückforderung überzahlter Witwerrente  
(Kurzkomentierung *A. Dombrowsky*) 749

*BSG*

Verhältnis von Eingliederungsverwaltungsakt und  
Sanktionsbescheid bei Nichtantritt einer zumutbaren  
Maßnahme zur Eingliederung in Arbeit  
(Kurzkomentierung *H. Hosten*) 751

*BSG*

Intensivpflegerin ist beitragspflichtig beschäftigt bei  
fremdbestimmter Arbeitsorganisation  
(Kurzkomentierung *U. Kern*) 757



6950202219

# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis 19/2022



<b>NZS aktuell</b>		
<i>Gesetzgebung</i>	Kabinettt beschließt Bürgergeld-Gesetz: Regelbedarfe steigen – Verbesserungen bei Freibeträgen und Weiterbildungsmöglichkeiten	VI
	Verlängerung der Kurzarbeitergeldzugangsverordnung	VI
	Sozialversicherungs-Rechengrößenverordnung 2023: Referentenentwurf vorgelegt	VII
<i>Rechtsprechung</i>	LSG Niedersachsen-Bremen: Kein einklagbarer Inflationsausgleich für Sozialhilfeempfänger	VII
	SG Osnabrück: Keine höheren Unterkunftskosten bei unwirksamem Mietvertrag zwischen Mutter und einer 15-jährigen Schwangeren	VII
<i>Mitteilungen</i>	Elektronische Gerichtsakte in allen Senaten des Bundessozialgerichts eingeführt	VIII
	Finanzentwicklung der GKV im 1. Halbjahr 2022	VIII
	Erfolge des Teilhabechancengesetzes	IX
	Petitionsausschuss: Intensivpflegestärkungsgesetz bei Umsetzung eng begleiten	IX
	Gemeinsamer Bundesausschuss ergänzt Diagnoseliste für langfristigen Heilmittelbedarf	X
<i>Personalia</i>	Präsident des Bundessozialgerichts a.D. Prof. Dr. Heinrich Reiter verstorben	X
	Dr. Stephan Gutzler als Präsident des Landessozialgerichts Rheinland-Pfalz feierlich ins Amt eingeführt – Dr. Werner Follmann verabschiedet	X
<b>Aufsätze und Berichte</b>		
<i>Bertram Brossardt</i>	Wie steht die Wirtschaft zur Sozialversicherung?	721
<i>Verena Di Pasquale</i>	Wie stehen die Gewerkschaften zur Sozialversicherung?	724
<i>Alexander Diehm</i>	NZS-Jahresrevue 2020/2021: Leistungserbringerrecht in der Krankenversicherung	728
<b>Rechtsprechung</b>		
<b>Rechtsprechung im Volltext</b>		
<b>Unfallversicherungsrecht</b>		
BSG 08.12.2021 – B 2 U 4/21 R	Unfall beim Sturz auf dem Weg zur Arbeitsaufnahme im Homeoffice (mit Anm. Stefan Greiner)	737
<b>Beitragsrecht</b>		
BSG 01.02.2022 – B 12 KR 37/19 R	Sonderrecht auf Geschäftsführung und Rechtsmacht (mit Anm. Marion Holzwarth)	742
		NZS 19/2022 III

## Kommentierte Rechtsprechung

### Krankenversicherungsrecht

- BSG  
10.11.2021 – B 1 KR 16/21 R  
Gegenstand der materiellen Präklusionsregelung der PrüfvV 2016  
(*Henning Müller*) 746
- BSG  
10.11.2021 – B 1 KR 36/20 R  
Anwendungsbereich der PrüfvV 2014 im Jahr 2016  
(*Stefan Schifferdecker*) 747
- LSG Baden-Württemberg  
29.06.2022 – L 5 KR 1811/21  
Kein Anspruch einer nicht-binären Person auf eine Mastektomie zur  
Behandlung einer Geschlechtsidentitätsstörung (*Ulrich Knispel*) 748

### Rentenversicherungsrecht

- BSG  
03.02.2022 – B 5 R 26/21 R  
Verfahrensrechtlicher Vertrauensschutz bei Rückforderung überzahlter  
Witwerrente (*Alexander Dombrowsky*) 749
- LSG Berlin-Brandenburg  
23.03.2022 – L 16 R 645/20  
Zwischenstaatliche Rentenberechnung mit teilweisem Ruhen der deutschen  
Altersrente (*Armin Knospe*) 750

### Grundsicherungsrecht

- BSG  
14.12.2021 – B 14 AS 77/20 R  
Verhältnis von Eingliederungsverwaltungsakt und Sanktionsbescheid bei  
Nichtantritt einer zumutbaren Maßnahme zur Eingliederung in Arbeit  
(*Hans Hosten*) 751
- LSG Baden-Württemberg  
13.04.2022 – L 2 SO 1679/19  
(SG Mannheim)  
Kopfteilprinzip sowie Angemessenheit von Bestattungskosten  
(*Andreas Jenak*) 752
- LSG NRW  
16.12.2021 – L 9 BK 13/21  
Kein Anspruch auf Schülerbeförderungskosten bei anderweitigem  
Bedarfsdeckungssystem (*Marcus Kania*) 753
- LSG Hamburg  
28.04.2022 – L 4 SO 57/20  
Rückforderung darlehensweise gewährter Sozialhilfeleistungen gegenüber  
den Erben (*Martin Kellner*) 754

### Arbeitsförderungsrecht

- LSG Berlin-Brandenburg  
06.04.2022 – L 18 AL 22/20  
Keine Mindestdauer für eine nicht nur vorübergehende Arbeitszeitabsenkung  
iSv § 15 Abs. 1 Satz 1 Nr. 5 SGB III (*Arne Habel*) 755

### Vertragsarztrecht

- BSG  
26.01.2022 – B 6 KA 4/21 R  
Nachvergütung für staatlich anerkannte Ausbildungsstätten für Psychothera-  
pie bei rückwirkender Änderung des EBM-Ä (*Anne Barbara Lungstras*) 756

### Beitragsrecht

- BSG  
19.10.2021 – B 12 R 6/20 R  
Intensivpflegerin ist beitragspflichtig beschäftigt bei fremdbestimmter  
Arbeitsorganisation (*Uli Kern*) 757
- LSG Niedersachsen-Bremen  
24.03.2022 – L 12 BA 3/20  
Beitragsfreiheit bei nachträglicher Pauschalbesteuerung von Arbeitsentgelt-  
bestandteilen (*Paul-Gerhard Stäbler*) 758

### Verfahrensrecht

- BSG  
15.12.2021 – B 3 P 4/19 R  
Anforderungen an die Rechtmäßigkeit eines Schiedsspruchs nach dem  
SGB XI-Landesrahmenvertrag (*Theresa Wabnitz*) 759
- LSG Berlin-Brandenburg  
09.07.2021 – L 10 AS 686/21  
B ER  
Gesetzlicher Richter – Grenzen der Zuständigkeitsprüfsperre für das  
Rechtsmittelgericht (*Christian Zieglmeier*) 760

D3-Z314



# immo**lex**

FACHZEITSCHRIFT FÜR WOHN- UND IMMOBILIENRECHT

Schwerpunkt

## WGG-Novelle 2022

- > Der „Paketverkauf“ nach der WGG-Novelle 2022
- > Die neue spekulationsverhindernde Regelung des § 15i WGG
- > WGG gilt auch bei „Soforteigentum“ nicht

Mietrecht

COVID 19 – reloaded

Immobilienbesteuerung

Landesgesetzliche  
Leerstandsabgaben

Forum Immobilientreuhänder

Zubehör-Wohnungs-  
eigentum unlimited



IMMOLEX.MANZ.AT

ISSN 1605-2536 Österreichische Post AG MZ 02Z032704 M Verlag Manz, Gutheil Schoder Gasse 17, 1230 Wien

---

**285 EDITORIAL**

---

- 285 COVID 19 – reloaded**  
*Herbert Rainer*

---

**288 AKTUELLSTE LEITSÄTZE**

---

**Nr 61–68**

---

**290 SCHWERPUNKT  
WGG-NOVELLE 2022**

---

- 290 Der „Paketverkauf“ nach der WGG-Novelle 2022**  
*Alois Feichtinger*
- 294 Die neue spekulationsverhindernde Regelung des § 15i WGG**  
*Michaela Schinnagl*
- 298 WGG gilt auch bei „Sofortigentum“ nicht**  
*Wilhelm Garzon*

---

**302 MIETRECHT**

---

- 302 OGH 24. 3. 2022, 3 Ob 209/21p**  
Umsatzeinbußen infolge COVID-19-Pandemie (*Wolfgang Ruckenbauer*)
- 303 OGH 19. 5. 2022, 3 Ob 36/22y**  
Betretungsverbot während eines Lockdowns
- 304 OGH 30. 6. 2022, 9 Ob 31/22g**  
Unzumutbarkeit der Einrichtung eines Abhol- und Lieferservices
- 306 OGH 29. 3. 2022, 4 Ob 218/21v**  
Restnutzen zur Zeit des Lockdowns (*Eike Lindinger*)

---

**308 WOHNUNGSEIGENTUMSRECHT**

---

- 308 OGH 7. 2. 2022, 5 Ob 128/21s**  
Endgültige Nichterrichtung von WE-Objekten kann eine wesentliche Änderung der Nutzungsmöglichkeiten bedeuten (*Sigrid Räth*)

---

**310 LIEGENSCHAFTSRECHT**

---

- 310 OGH 25. 1. 2022, 1 Ob 220/21s**  
Schonende Ausübung einer Servitut (*Alexander Klein*)
- 311 OGH 26. 1. 2022, 7 Ob 187/21g**  
Ausübung eines Vorkaufsrechts (*Christian Weininger*)
- 312 OGH 29. 3. 2022, 4 Ob 24/22s**  
Ersitzung von Wegerechten (*Matthias Cerha*)
- 313 OGH 29. 3. 2022, 4 Ob 228/21i**  
Zu Servituten zugunsten Dritter und der Dienstbarkeitsfeststellungsklage (*Mario Kathrein*)

---

**315 IMMOBILIENBESTEUERUNG**

---

- 315 Bemessungsgrundlage, Höhe und Abgabenschuld landesgesetzlicher Leerstandsabgaben**  
*Peter Denk*
- 319 BFG 30. 11. 2021, RV/1100159/2019**  
Vermietung an Miteigentümer oder Gebrauchsregelung?  
(*Karin Fuhrmann*)
- 321 BFG 16. 3. 2022, RV/7104200/2017**  
Keine Verlängerung von gebührenrechtlich auf unbestimmte Zeit geschlossenen Bestandverträgen (*Anna Kogler/Bernhard Seuß*)

---

**324 FORUM IMMOBILIENTREUHÄNDER**

---

- 324 Zubehör-Wohnungseigentum unlimited**  
*Christoph Kothbauer*

---

**287 IMPRESSUM**

---

# wohnrechtliche blätter:

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z195

wohnrechtliche blätter:wobl

Heft 9 September 2022  
(35. Jahrgang)

S. 293-322

## Aufsätze

Univ.-Ass. (post doc) Dr. *Isabelle Vonklich*, LL.M.  
**Die Einflüsse der Klausel-RL auf das Bestandrecht** 293

## Veranstaltungsbericht

RA Dr. *Ingmar Etzersdorfer*  
**Richtertagung am Tulbinger Kogel 2022** 306

## Rechtsprechung Nr. 33-41

### • MRG

**33.** Übergang des Bestandvertrags im MRG-Anwendungsbereich nicht abdingbar (OGH 22. 6. 2021, 4 Ob 89/21y) 310

**34.** Unterfertigung einer Befristungsvereinbarung durch den Parteienvertreter, mit der das im Rahmen gerichtlicher Vergleichsverhandlungen erzielte Einvernehmen verschriftlicht wird (OGH 23. 2. 2021, 8 Ob 81/20z) 310

**35.** Einvernehmliche Auflösung eines Bestandverhältnisses (OGH 1. 3. 2021, 5 Ob 3/21h) 310

### • WEG

**36.** Beeinträchtigung schutzwürdiger Interessen durch Ausbau einer Dachgeschosswohnung (OGH 15. 7. 2021, 5 Ob 12/21g) 311

**37.** Anfechtung von Begleichungsgemeinschaft, die sich aus dem Schadensersatzanspruch der Wohnungseigentümer aus ihren Verträgen mit dem Bauträger auswirken können (OGH 20. 4. 2021, 5 Ob 181/20h) 312

### • ABGB

**38.** Grenzen der amtswegigen Prüfpflicht von missbräuchlichen Klauseln (OGH 14. 9. 2021, 6 Ob 105/21s) 313

**39.** Kündigungsverzicht des Mieters für drei Jahre bei Wohnungsmietvertrag unzulässig (OGH 27. 5. 2021, 9 Ob 13/21h) 317

**40.** Unwirksamkeit eines Kündigungsverzichts für fünf Jahre mit Kündigungsmöglichkeit zu jedem Quartal mit einjähriger Kündigungsfrist (OGH 14. 9. 2021, 8 Ob 94/21p) 318

### • Abgabenrecht

**41.** Zum Veräußerungserlös gehören alle wirtschaftlichen Vorteile, die dem Veräußerer aus der Veräußerung erwachsen (hier: geldwerter Vorteil in Form der Erbringung von Bauleistungen zu einem verbilligten Werklohn) (VwGH 4. 6. 2020, Ra 2019/15/0062 – Dr. *Christian Lenneis*) 320

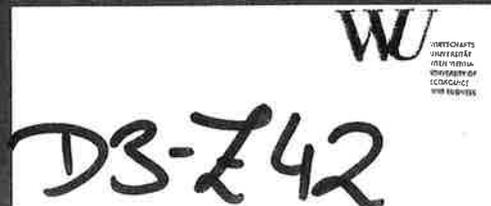
Impressum 322

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier–TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

# GESELLSCHAFTSRECHT

UND ANGRENZENDES STEUERRECHT



Juli 2022 / Heft 5, Seiten 229–280 (21. Jahrgang)

## Aufsätze

- 232 Wider ungeschriebene Zuständigkeiten der Hauptversammlung  
Hans-Georg Koppensteiner
- 239 Zur Dritthaftung des Verschmelzungsprüfers  
Patrick Wartsch und Christoph Hubner

## Judikatur

- 248 Einbringung in Tochtergesellschaft und Insolvenzanfechtung (OGH)
- 253 Notgeschäftsführer statt Abwesenheitskurator (OGH)
- 256 Rekurslegitimation im Firmenbuchverfahren (OGH)
- 257 Anfechtbarkeit eines gegen eine einstweilige Verfügung gefassten Gesellschafterbeschlusses (OGH)
- 258 Anwesenheitsquorum für Gesellschafterbeschlüsse (OGH)
- 260 Firma: Keine ausreichende Unterscheidungskraft von Branchen- und Gattungsbezeichnungen; Unterschied zu Firmenausschließlichkeit (OGH)
- 262 Schicksal einer britischen Scheinauslandsgesellschaft nach dem Brexit – Auswirkungen auf Parteifähigkeit (OGH)

## Firmenbuch-Praxis

- 265 GmbH-Anteilsübertragung bei vorangegangener Volleinzahlung der Stammeinlage

## Angrenzendes Steuerrecht

- 267 KESt-Rückerstattung bei Ausschüttung an einen US-Trust (BFG)
- 271 Kein Veräußerungsgewinn im Sinne des § 24 EStG bei teilweiser Veräußerung eines Mitunternehmeranteils unter Zurückbehaltung des Sonderbetriebsvermögens (BFG)

Herausgeber: Friedrich Rüffler, Lukas Fantur, Georg Kofler, Sebastian Bergmann

# INHALT



## EDITORIAL

- 229 Neues zum Firmenbuch

## AUFSÄTZE

- 232 Wider ungeschriebene Zuständigkeiten der Hauptversammlung  
Hans-Georg Koppensteiner
- 239 Zur Dritthaftung des Verschmelzungsprüfers  
Patrick Warty und Christoph Hubner

## JUDIKATUR

- 248 Einbringung in Tochtergesellschaft und Insolvenzanfechtung  
OGH 12.07.2022, 17 Ob 13/21r
- 253 Notgeschäftsführer statt Abwesenheitskurator  
OGH 30.06.2022, 4 Ob 85/22m
- 256 Rekurslegitimation im Firmenbuchverfahren  
OGH 18.05.2022, 6 Ob 73/22m, 6 Ob 74/22h
- 257 Anfechtbarkeit eines gegen eine einstweilige Verfügung gefassten Gesellschafterbeschlusses  
OGH 22.06.2022, 6 Ob 92/22f
- 258 Anwesenheitsquorum für Gesellschafterbeschlüsse  
OGH 18.05.2022, 6 Ob 72/22i
- 260 Firma: Keine ausreichende Unterscheidungskraft von Branchen- und Gattungsbezeichnungen;  
Unterschied zu Firmenausschließlichkeit  
OGH 18.05.2022, 6 Ob 28/22v (RegionalMedien Services GmbH)
- 262 Schicksal einer britischen Scheinauslandsgesellschaft nach dem Brexit – Auswirkungen auf Parteifähigkeit  
OGH 24.05.2022, 10 Ob 41/21h

## FIRMENBUCH-PRAXIS

- 265 GmbH-Anteilsübertragung bei vorangegangener Volleinzahlung der Stammeinlage  
Wilhelm Birnbauer

## ANGRENZENDES STEUERRECHT

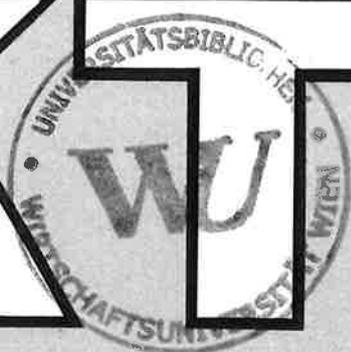
### JUDIKATUR

- 267 KEST-Rückerstattung bei Ausschüttung an einen US-Trust  
BFG 22.04.2022, RV/7100203/2021  
(Anmerkung von Max Hatzenbichler und Erich Schaffer)
- 271 Kein Veräußerungsgewinn im Sinne des § 24 EStG bei teilweiser Veräußerung eines Mitunternehmeranteils  
unter Zurückbehaltung des Sonderbetriebsvermögens  
BFG 24.11.2021, RV/5101414/2020 (Revision anhängig zu Ro 2022/15/0006)  
(Anmerkung von Sebastian Bergmann)

## SERVICETEIL

- 276 Rezensionen
- 280 Autorensseite
- U3 Impressum

# KTS



ZEITSCHRIFT FÜR INSOLVENZRECHT

D3-Z296

Herausgegeben von  
*Reinhard Bork*, Hamburg  
*Christoph Becker*, Augsburg  
*Alexander Bruns*, Freiburg  
*Heinz Vallender*, Köln

*Aus dem Inhalt*

*Peter von Wilimowsky*  
 CO<sub>2</sub>-Zertifikate und Insolvenz: Die  
 Abgabepflicht für CO<sub>2</sub>-Emissionen  
 bei Insolvenz des Anlagenbetreibers

*Jan Felix Hoffmann*  
 Ordnungsfunktion und »Gegenstand«  
 der Aussonderung

*Jeremias Kümpel*  
 Schutz vor nicht marktkonformen  
 Gestaltungen im (gerichtsfreien)  
 Stabilisierungs- und  
 Restrukturierungsrahmen



KTS 83. Jahrgang  
 Heft 3 Sept. 2022 S. 277–422  
 ISSN 1432-461X  
 Art.-Nr. 56529203

Carl Heymanns Verlag

3/2022

# Inhalt

## ABHANDLUNGEN

- Professor Dr. iur. Peter von Wilmowsky, LL.M. (Berkeley)*  
CO<sub>2</sub>-Zertifikate und Insolvenz: Die Abgabepflicht für CO<sub>2</sub>-Emissionen bei  
Insolvenz des Anlagenbetreibers. .... 277
- Professor Dr. Jan Felix Hoffmann*  
Ordnungsfunktion und »Gegenstand« der Aussonderung ..... 315
- Jeremias Kümpel, LL.B.*  
Schutz vor nicht marktkonformen Gestaltungen im (gerichtsfreien)  
Stabilisierungs- und Restrukturierungsrahmen. .... 341

## ENTSCHEIDUNGEN MIT ANMERKUNGEN

- Insolvenzverwaltervergütung nicht nach Zeitabschnitten – BGH, Beschl. v.  
11.11.2021 – IX ZB 19/20 mit Anmerkung von *Professorin Dr. Anette*  
*Neußner, LL.M. oec.* ..... 375
- Urlaubsabgeltung als Masseverbindlichkeit – BAG, Urt. v. 25.11.2021 –  
6 AZR 94/19 mit Anmerkung von *Professorin Dr. Martina Benecke* ..... 385

## BUCHBESPRECHUNGEN

- Ivan Labusga: Insolvenzanfechtung von Austauschgeschäften (*Professor Dr.*  
*Alexander Bruns*) ..... 395
- Johannes Rübbeck: Das forum attractivum des Europäischen Insolvenz-  
rechts. Reichweitenbestimmung des Art. 6 I EuInsVO (*Privatdozent Dr.*  
*Stefan Thönissen, LL.M. [Yale]*) ..... 397

## LITERATUR

- (im Anschluss an 2022, 269-274). .... 401

## DOKUMENTATION

- Regierungsentwurf: Änderungsgesetz zum Anerkennungs- und  
Vollstreckungsausführungsgesetz (AVAG) ..... 407





19.2022

Jahrgang 75 / 01.10.22

ISSN 0340-9031 / www.wpg.de

406/62219

**Fachlicher Beirat**

WP StB RA Dr. Hans-Peter Aicher

WP StB Prof. Dr. Frank Beine

WP StB Dr. Stefan Bischof

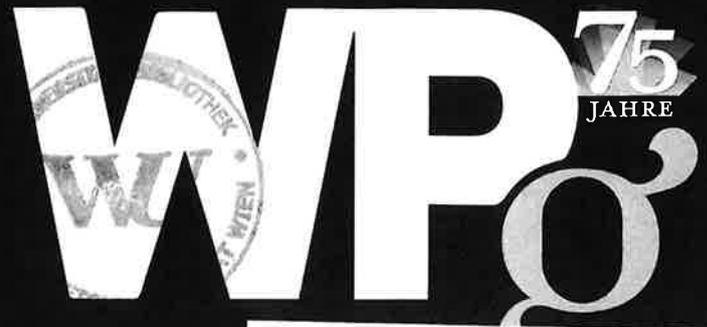
WP StB Andrea Bruckner

WP Burkhard Eckes

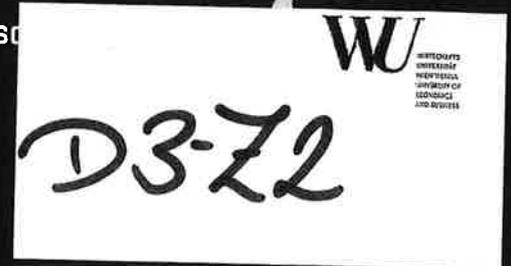
WP StB Dr. Karl Petersen

RAin Stefanie Reichel

Prof. Dr. Oliver Thomas



KOMPETENZ SC



ASSURANCE

# Prüfung von Nachhaltigkeitsberichten nach der Corporate Sustainability Reporting Directive

Prof. Dr. Patrick Velte und Prof. Dr. Martin Stawinoga » 1069

ASSURANCE

**Going-Concern-Beurteilung: Herausforderungen und Vorschläge zur Weiterentwicklung der Berichterstattung**

Silke Splinter

» 1078

RECHNUNGSLEGUNG

**Kongruente Bewertung rückgedeckter Altersversorgungszusagen im Lichte von IDW RH FAB 1.021 - Zweifelsfragen zu nicht-versicherungsgebundenen Zusagen**

Dr. Niels-Frithjof Henckel, Dr. Henning D. Meyer, Michael Peun und Dr. Norbert Raß

» 1088

FINANCIAL SERVICES

**Die europäische Umsetzung von Basel III auf der Zielgeraden - Die ersten Entwürfe zu CRR III und CRD VI**

Ralf Bocké, Irene Ebert, Steffen Nedele und Dr. Max Weber

» 1099

MANAGEMENT & BERATUNG

**Zur Bedeutung des Finanzmanagements nach der Covid-19-Pandemie für Klein- und Mittelunternehmen**

Prof. Dr. Marco Gehrig und Lukas Bitschnau

» 1114

STEUERN & RECHT

**Aktuelles zur Grunderwerbsteuer aus Unternehmenssicht - Vergleich möglicher Reformmodelle**

Dr. Tanja Wiebe, LL.M. und Dr. Sonja Halverscheid » 1123

**IT and more: Lösegeldzahlungen nach Cyber-Angriffen**

Jan Spittka und Dr. Paul Malek

» 1130



**ASSURANCE**

**ANALYSE**

- Prüfung von Nachhaltigkeitsberichten nach der Corporate Sustainability Reporting Directive (CSRD) – Zum Nachhaltigkeitsbericht nach den geplanten ESRS aus der Sicht von Aufsichtsrat und Prüfungsausschuss  
*Prof. Dr. Patrick Velte und Prof. Dr. Martin Stawinoga* ..... » 1069
- Going-Concern-Beurteilung: Herausforderungen und Vorschläge zur Weiterentwicklung der Berichterstattung  
*Silke Splinter* ..... » 1078



**RECHNUNGSLEGUNG**

**KOMPAKT**

- Beratender Nachhaltigkeitsausschuss: konstituierende Mitglieder ..... » 1087
- Aus der Facharbeit des FASB ..... » 1087

**ANALYSE**

- Kongruente Bewertung rückgedeckter Altersversorgungszusagen im Lichte von IDW RH FAB 1.021 – Zweifelsfragen zu nicht-versicherungsgebundenen Zusagen  
*Dr. Niels-Frithjof Henckel, Dr. Henning D. Meyer, Michael Peun und Dr. Norbert Roß* ..... » 1088



**FINANCIAL SERVICES**

**KOMPAKT**

- Fragen und Antworten zur EU-Offenlegungsverordnung ..... » 1098
- Informationen der BaFin für Unternehmensgründer und Fintechs ..... » 1098

**ANALYSE**

- Die europäische Umsetzung von Basel III auf der Zielgeraden – Die ersten Entwürfe zu CRR III und CRD VI  
*Ralf Backé, Irene Ebert, Steffen Nedele und Dr. Max Weber* ..... » 1099



**BRANCHEN**

**KOMPAKT**

- EEG-Reform mit geänderten Prüfungsaufgaben für Wirtschaftsprüfer ..... » 1112
- Nachhaltigkeitsberichterstattung kleiner und mittelgroßer Unternehmen der öffentlichen Hand: IDW Eingabe ..... » 1112
- IPSASB-Entwurf zu Altersversorgungsplänen: IDW Eingabe ..... » 1113



**MANAGEMENT & BERATUNG**

**ANALYSE**

- Zur Bedeutung des Finanzmanagements nach der Covid-19-Pandemie für Klein- und Mittelunternehmen – Auswirkungen auf die Annahme der Unternehmensfortführung  
*Prof. Dr. Marco Gehrig und Lukas Bitschnau* ..... » 1114



## STEUERN & RECHT

### KOMPAKT

Russland-Krieg: drittes Entlastungspaket ..... » 1121

IDW zum Referentenentwurf für eine Funktionsverlagerungsverordnung ..... » 1122

### ANALYSE

Aktuelles zur Grunderwerbsteuer aus Unternehmenssicht –

Vergleich möglicher Reformmodelle zur Besteuerung von Share Deals

*Dr. Tanja Wiebe, LL.M., und Dr. Sonja Halverscheid* ..... » 1123

IT and more: Lösegeldzahlungen nach Cyber-Angriffen – Pflichten der

Geschäftsleitung und rechtliche Grenzen

*Jan Spittka und Dr. Paul Malek* ..... » 1130



# 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)

# NZG

# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

WU  
D3-Z196

## Herausgeber

Prof. Dr. Holger Altmeppen  
Prof. Dr. Alfred Bergmann  
Prof. Dr. Wulf Goette  
Prof. Dr. Jürgen Götz  
Prof. Dr. Mathias Habersack  
Prof. Dr. Joachim Hennrichs  
Prof. Dr. Dieter Leuring  
Prof. Dr. Hanno Merkt  
Prof. Dr. Peter O. Mülbart  
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)

## Aus dem Inhalt

- D. Favoccia*  
Förderung statt Überforderung bei der  
Nachhaltigkeitsberichterstattung (Editorial) 1177
- M. Denga*  
Genossenschaften als Vehikel der Nachhaltigkeit 1179
- C. König*  
Die geplante EU-Richtlinie über Nachhaltigkeits-  
pflichten von Unternehmen 1186
- BGH*  
Zulässigkeit einer Partnerschaft zwischen Tierarzt  
und Betriebswirt 1197
- BGH*  
Markterwartung und Rentabilität der Fonds-  
beteiligung in Prospekten – Prospekthaftung 1200
- BAG*  
Aufhebungsvertrag nur zur sofortigen Annahme –  
Gebot fairen Verhandelns 1202
- BFH*  
Mittelbare verdeckte Gewinnausschüttung im  
Zusammenhang mit nießbrauchbelasteten  
GmbH-Geschäftsanteilen (Anm. D. Wu) 1206
- OLG Hamm*  
Kein Schadensersatz eines Immobilienunternehmers  
gegen eine Versicherungsgesellschaft wegen  
Rufmordkampagne 1211
- BGH*  
Bindungswirkung eines Zulassungsbescheids eines  
Syndikusrechtsanwalts (Anm. M. Söller) 1220



C.H. BECK

25/2022

8. September 2022  
25. Jahrgang S. 1177–1224



8250202225

# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

NZG 25/2022

25. Jahrgang · 08. September 2022 · Seite 1177–1224

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 Heinrichs, Universität Köln – Prof. Dr. Dieter Leuring, Rechtsanwalt, Bonn – Prof. Dr. Hanno Merkt, Universität Freiburg – Prof. Dr. Peter O. Mühlbert, 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>D. Favoccia</i> , Förderung statt Überforderung bei der Nachhaltigkeitsberichterstattung	1177	
Report	Mitteilungen: Europäische Kommission	1178	
Aufsätze	<i>M. Denga</i> , Genossenschaften als Vehikel der Nachhaltigkeit	1179	
	<i>C. König</i> , Die geplante EU-Richtlinie über Nachhaltigkeitspflichten von Unternehmen – Zivilrechtliche Haftung und gesellschaftsrechtliche Konsequenzen	1186	
Bericht	<i>U. Baeck/Th. Winzer/St. Schaaf</i> , Neuere Entwicklungen im Arbeitsrecht – Fairness ist das Mindeste – Spielregeln des BAG beim Angebot von Aufhebungsverträgen	1192	
Rechtsprechung			
<i>Personengesellschaftsrecht</i>			
BGH	15.02.2022 – II ZB 6/21	Zulässigkeit einer Partnerschaft zwischen Tierarzt und Betriebswirt	1197
<i>Kapitalmarktrecht</i>			
BGH	11.01.2022 – XI ZB 17/20	Markterwartung und Rentabilität der Fondsbeteiligung in Prospekten – Prospekthaftung	1200
<i>Arbeitsrecht</i>			
BAG	24.02.2022 – 6 AZR 333/21	Aufhebungsvertrag nur zur sofortigen Annahme – Gebot fairen Verhandeln	1202

## Steuerrecht

BFH	14.02.2022 – VIII R 29/18	Mittelbare verdeckte Gewinnausschüttung im Zusammenhang mit nießbrauchbelasteten GmbH-Geschäftsanteilen	1206
		(m. Anm. von <i>Di Wu</i> )	1209

## Sonstiges Zivilrecht

OLG Hamm	28.03.2022 – 8 U 73/20	Kein Schadensersatz eines Immobilienunternehmers gegen eine Versicherungsgesellschaft wegen Rufmordkampagne	1211
----------	------------------------	---	------

## Andere Rechtsgebiete

BGH	13.05.2022 – AnwZ (Brgf) 21/21	Bindungswirkung eines Zulassungsbescheids eines Syndikusrechtsanwalts	1220
		(m. Anm. von <i>M. Söller</i> )	1223

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 Böhrer, LL.M.*; *Maike 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 Mebling*.

**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)

**Editorial: Andreas Mundt**

Erweiterte Missbrauchsaufsicht für große Digitalkonzerne –  
Erste Entscheidungen auf Basis des neuen § 19a GWB

**1199 Prof. Dr. Max Vollkommer**

„Öffnet das Tor des BGH“: „Dreistufige“ Rechtswegprüfung im  
einstweiligen Rechtsschutz in der ordentlichen Gerichtsbarkeit

**1202 Prof. Dr. Axel Beater**

Kommunale Print- und Onlinemedien

**1208 Dr. Stefan Maaßen, LL.M. und Dr. Gianna Perino-Stiller**

Die Geheimhaltungsanordnung nach §§ 16, 19 GeschGehG  
in der Praxis

**1216 Lars Meinhardt**

Aktuelles Wettbewerbsverfahrensrecht 2021 (Teil 1)

**1224 Prof. Dr. Inge Scherer**

Die Ausnahme vom fliegenden Gerichtsstand nach § 14 Abs. 2  
S. 2, 3 Nr. 1 UWG – Provokation von Verfahrenshäufung?

**1230 Dr. Christophe Kühn und Michael Ott, LL.M., Maître en droit**

Keyword-Advertising: Schafft Google neue Gefahren für  
Werbende?

**1246 dortmund.de**

BGH, Urteil vom 14.07.2022 – I ZR 97/21

**1253 7 x mehr**

BGH, Urteil vom 02.06.2022 – I ZR 93/21

**1259 Servicepauschale**

BGH, Urteil vom 28.07.2022 – I ZR 205/20

**1269 uploaded III**

BGH, Urteil vom 02.06.2022 – I ZR 135/18

**1275 Prüfpflichten eines Hotelbewertungsportals**

BGH, Urteil vom 09.08.2022 – VI ZR 1244/20

**1279 Rechtswegprüfung im einstweiligen Rechtsschutz durch  
das Rechtsbeschwerdegericht**

BGH, Beschluss vom 23.11.2021 – VI ZB 69/20

**Herausgeber**

**Prof. Dr. Helmut Köhler**

**Prof. Dr. Christian Alexander**

**Wissenschaftlicher Beirat**

Prof. Dr. Wolfgang Büscher

Prof. Dr. Franz Hacker

Dr. Gangolf Hess

Prof. Dr. Thomas Koch

Prof. Dr. Stefan Leible

Dr. Reiner Münker

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

**dfv** Mediengruppe  
Frankfurt am Main

## BEITRÄGE

- Prof. Dr. Max Vollkommer, Erlangen-Nürnberg**  
„Öffnet das Tor des BGH“: „Dreistufige“ Rechtswegprüfung im einstweiligen Rechtsschutz in der ordentlichen Gerichtsbarkeit ..... 1199
- Prof. Dr. Axel Beater, Greifswald**  
Kommunale Print- und Onlinemedien ..... 1202
- RA Dr. Stefan Maaßen, LL.M. und RAin Dr. Gianna Perino-Stiller, Köln**  
Die Geheimhaltungsanordnung nach §§ 16, 19 GeschGehG in der Praxis ..... 1208
- Vors. Richter am OLG Lars Meinhardt, München**  
Aktuelles Wettbewerbsverfahrensrecht 2021 (Teil 1) ..... 1216
- Prof. Dr. Inge Scherer, Würzburg**  
Die Ausnahme vom fliegenden Gerichtsstand nach § 14 Abs. 2 S. 2, 3 Nr. 1 UWG – Provokation von Verfahrenshäufung? ..... 1224
- RA Dr. Christophe Kühn, Düsseldorf und RA Michael Ott, LL.M., Maître en droit, Baden-Baden**  
Keyword-Advertising: Schafft Google neue Gefahren für Werbende? ..... 1230

## RECHTSPRECHUNG

## EuGH

- „Tiketa“/M. Š.  
RL 2011/83/EU Art. 2 Nr. 2, Art. 6 Abs. 1 und 5, Art. 8 Abs. 1 und 7  
EuGH, Urteil vom 24.02.2022 – C-536/20 ..... 1234

## BVerfG

- Erfolgreiche Verfassungsbeschwerden wegen unterlassenem Vorabentscheidungsersuchen an den EuGH**  
AEUV Art. 267 Abs. 3; RL 2001/29/EG Art. 5 Abs. 2 Buchst. b; GG Art. 101 Abs. 1 S. 2; UrhG §§ 54 ff.  
BVerfG, Beschluss vom 24.05.2022 – 1 BvR 2342/17 ..... 1239
- Erfolgreiche Verfassungsbeschwerden betreffend die Auslegung eines Unterlassungstitels durch einen Ordnungsgeldbeschluss**  
GG Art. 3 Abs. 1, Art. 12 Abs. 1; ZPO §§ 253 Abs. 2 Nr. 2, 890; UrhG §§ 16, 97  
BVerfG, Beschluss vom 13.04.2022 – 1 BvR 1021/17 ..... 1241

## BGH

- dortmund.de**  
GG Art. 5 Abs. 1 S. 2, Art. 28 Abs. 2 S. 1; UWG § 3 Abs. 1, §§ 3a, 8 Abs. 1 S. 1; ZPO § 253 Abs. 2 Nr. 2  
BGH, Urteil vom 14.07.2022 – I ZR 97/21 ..... 1246
- 7 x mehr**  
UWG § 3a; VO (EG) Nr. 1924/2006 Art. 3 Unterabs. 2 Buchst. a und d  
BGH, Urteil vom 02.06.2022 – I ZR 93/21 ..... 1253
- Servicepauschale**  
UWG § 3a; BGB § 312a Abs. 4 Nr. 1  
BGH, Urteil vom 28.07.2022 – I ZR 205/20 ..... 1259
- Zur Geltung des aus dem Rechtsstaatsprinzip folgenden außerstrafrechtlichen Doppelahndungsverbot für die Festsetzung von Ordnungsmitteln nach § 890 Abs. 1 ZPO**  
GG Art. 20 Abs. 3, Art. 103 Abs. 3; ZPO § 890 Abs. 1 S. 1 Fall 1 und Abs. 2, § 927 Abs. 1, § 929 Abs. 2  
BGH, Beschluss vom 21.04.2022 – I ZB 56/21 ..... 1263
- cusanus.de**  
MarkenG §§ 5 Abs. 2 S. 1, 15 Abs. 2  
BGH, Beschluss vom 02.06.2022 – I ZR 154/21 ..... 1266

## uploaded III

- RL 2001/29/EG Art. 3 Abs. 2 Buchst. a, 1990/48/EG Art. 3 Abs. 2; UrhG §§ 19a, 60 Abs. 1 S. 1 Fall 3, 97 Abs. 1, § 97a Abs. 2 und 3  
BGH, Urteil vom 02.06.2022 – I ZR 135/18 ..... 1269
- Prüfpflichten eines Hotelbewertungsportals**  
BGB § 1004 Abs. 1 S. 2, § 323  
BGH, Urteil vom 09.08.2022 – VI ZR 1244/20 ..... 1275
- Rechtswegprüfung im einstweiligen Rechtsschutz durch das Rechtsbeschwerdengericht**  
GVG § 17a Abs. 4 S. 4  
BGH, Beschluss vom 23.11.2021 – VI ZB 69/20 ..... 1279

## OGH

- Zur Reichweite des verfahrensrechtlichen Geheimnisschutzes des § 26h öUWG**  
öUWG § 26h Abs. 2; öZPO § 219 Abs. 1; öAußStrG § 22  
OGH, Beschluss vom 30.05.2022 – 2 Ob 68/22x ..... 1280

## OLG Frankfurt a. M.

- Verstoß gegen PKW-EnVKV**  
Pkw-EnVKV § 5; UWG § 5a Abs. 2  
OLG Frankfurt a. M., Urteil vom 09.06.2022 – 6 U 102/21 ..... 1282
- Markenrechtliche Ähnlichkeit zwischen einer Dienstleistung und deren Vermittlung**  
MarkenG § 14 Abs. 2, Abs. 5  
OLG Frankfurt a. M., Urteil vom 11.08.2022 – 6 U 199/21 ..... 1285
- Kennzeichenmäßige Benutzung einer Modellbezeichnung für einen Mantel (SAM-Mantel mit Multicolour-Effekt)**  
MarkenG § 14 Abs. 2 Nr. 1  
OLG Frankfurt a. M., Urteil vom 07.07.2022 – 6 U 239/21 ..... 1287

## OLG Karlsruhe

- Werbung für Desinfektionsmittel II**  
UWG §§ 3a, 5 Abs. 1; BiozidVO Art. 69 Abs. 2, 72 Abs. 3  
OLG Karlsruhe, Urteil vom 08.06.2022 – 6 U 95/21 ..... 1289

## OLG München

- Bio- und Traditionsangaben auf Arzneitee-Verpackung II**  
UWG § 3a; AMG § 10 Abs. 1  
OLG München, Urteil vom 31.03.2022 – 6 U 1972/21 ..... 1298

## OLG Nürnberg

- Hinweis auf die Filialverfügbarkeit und Bevorratung von Angebotsartikeln**  
UWG Nr. 5 des Anhangs zu § 3 Abs. 3, § 5a Abs. 2 a. F.  
OLG Nürnberg, Endurteil vom 16.08.2022 – 3 U 29/22 ..... 1303
- 33% AUF ALLE KÜCHEN + GRATIS AEG BACKOFEN**  
UWG § 5 Abs. 1 S. 2 Nr. 2 a. F., § 8 Abs. 1, Abs. 3 Nr. 2, § 13 Abs. 3  
OLG Nürnberg, Hinweisbeschluss vom 16.08.2022 – 3 U 747/22 ..... 1308

## LG Cottbus

- Kostenlose Versicherung beim Kauf einer Brille**  
UWG § 3a; HWG § 7  
LG Cottbus, Schluss-Urteil vom 13.07.2022 – 11 O 39/20 ..... 1310

## LG Frankfurt a. M.

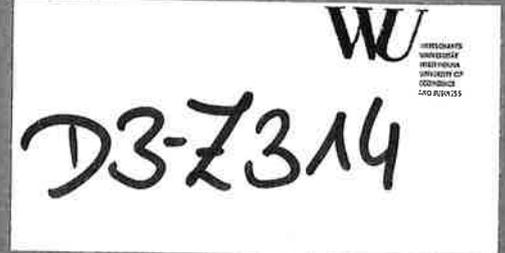
- Irrführende UVP**  
UWG § 5 Abs. 1  
LG Frankfurt a. M., Urteil vom 05.08.2022 – 3-10 O 58/21 ..... 1312

## LG München I

- Nahrungsergänzungsmittel zur Unterstützung eines „gesunden Immunsystems“ bzw. „zur Aktivierung der Abwehrkräfte“**  
UWG § 3a; HCVO Art. 10  
LG München I, Urteil vom 23.02.2022 – 37 O 9874/21 ..... 1314

LEITSÄTZE ..... 1319

VERANSTALTUNGSHINWEIS ..... 1320



# immolex

FACHZEITSCHRIFT FÜR WOHN- UND IMMOBILIENRECHT

Top-Thema

## Die landesgesetzlichen Leerstandsabgaben: Grundlagen, Abgabengegenstand, Ausnahmen

Wohnungseigentumsrecht

Mitteilungsanschlag am  
„Schwarzen Brett“

Bauträgervertragsrecht

Variables Entgelt im BTVG

Immobilienbesteuerung

COVID-19-Förderungen –  
Betretungsverbot und  
Bestandzinsminderung



IMMOLEX.MANZ.AT

ISSN 1605-2536 Österreichische Post AG MZ 022032704 M Verlag Manz, Gutheil Schoder Gasse 17, 1230 Wien

MANZ 

---

**241 EDITORIAL**

---

- 241 Differenzierung zwischen Mietern und Pächtern gem § 1105 ABGB ist sachlich gerechtfertigt**  
*Herbert Rainer*

---

**244 AKTUELLSTE LEITSÄTZE**

---

Nr 52–60

---

**246 MIETRECHT**

---

- 246 OGH 21. 4. 2022, 5 Ob 53/22p**  
Zum Geltungsbereich des MRG (*Daniel Richter*)
- 247 OGH 17. 2. 2022, 5 Ob 18/22s**  
Neues Vorbringen vor Gericht nach Schlichtungsverfahren (*Wolfgang Ruckenbauer*)
- 248 OGH 31. 1. 2022, 5 Ob 27/21b**  
Überprüfung der Betriebskostenabrechnung im Außerstreitverfahren (*Mario Kathrein*)
- 250 OGH 26. 1. 2022, 3 Ob 227/21k**  
Wirksame Vereinbarung einer Befristung des Mietvertrags (*Jennifer Kaufmann*)
- 251 OGH 28. 4. 2022, 3 Ob 55/22t**  
Zur Zulässigkeit eines Aufrechnungsverbots (*Tihomir Zane*)

---

**252 WOHNUNGSEIGENTUMSRECHT**

---

- 252 Mitteilungsanschlag am „Schwarzen Brett“ nach WEG**  
*Artur Schuschnigg*
- 254 OGH 4. 4. 2022, 5 Ob 182/21g**  
Zur Zustimmungsbefähigung von Abweichungen bereits genehmigter Änderungen (*Sigrid Räh*)
- 257 OGH 6. 4. 2022, 5 Ob 19/22p**  
Zur gerichtlichen Bestellung eines Fremdverwalters (*Valentin Plank*)

---

**259 LIEGENSCHAFTSRECHT**

---

- 259 OGH 29. 3. 2022, 4Ob 43/22k**  
Rechte zu Innehabung (*Matthias Cerha*)

---

**260 BAUTRÄGERVERTRAGSRECHT**

---

- 260 Variables Entgelt im BTVG**  
*Raimund Pittl/Christian Prader*
- 263 OGH 25. 1. 2022, 8 Ob 124/21z**  
Haftung des Baufortschrittsprüfers (*Martin Trapichler*)

---

**265 MAKLERRECHT**

---

- 265 OGH 25. 1. 2022, 4 Ob 164/21b**  
Provisionspflicht bei einem Makler-Metageschäft? (*Martin Stadlmann/Federica Waldenberger*)

---

**266 VERFAHRENSRECHT**

---

- 266 OGH 30. 11. 2021, 5 Ob 72/21f**  
Zum Anspruch auf grundbücherliche Einverleibung bei ehelicher Gütergemeinschaft unter Lebenden (*Lukas Till*)
- 267 OGH 3. 2. 2022, 5 Ob 2/22p**  
Befugnisüberschreitung des Verlassenschaftsgerichts ist kein zwingendes Eintragungshindernis (*Theresa Hauswurz*)

---

**270 IMMOBILIENBESTEUERUNG**

---

- 270 COVID-19-Förderungen – Betretungsverbot und Bestandzinsminderung**  
*Gunther Lang*
- 274 Grundlagen, Abgabegenstand und Ausnahmen landesgesetzlicher Leerstandsabgaben**  
*Peter Denk*
- 279 BFG 27. 9. 2021, RV/1100616/2016**  
Pauschale Anschaffungskosten iHv 40% des Veräußerungserlöses bei Wertsteigerung durch Umwidmung (*Karin Fuhrmann*)
- 281 VwGH 24. 1. 2022, Ra 2021/13/0117 (BFG 29. 6. 2021)**  
Aufteilung eines einheitlichen Entgelts für steuerlich unterschiedlich zu behandelnde Wirtschaftsgüter (*Clemens Malainer/Andreas Staribacher*)

---

**284 FORUM IMMOBILIENTREUHÄNDER**

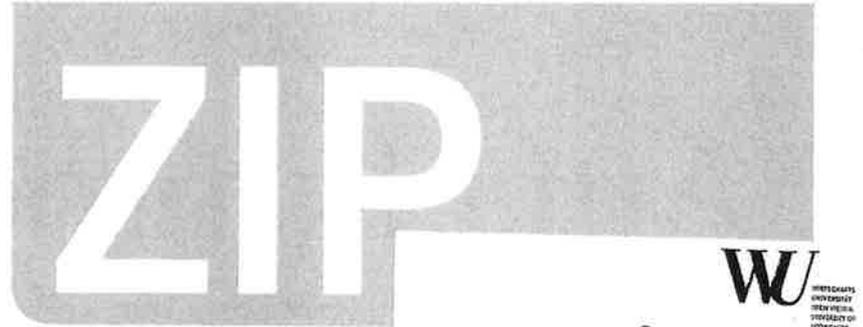
---

- 284 Betriebskosten und öffentliche Abgaben im ABGB-Mietrecht**  
*Christoph Kothbauer*

---

**243 IMPRESSUM**

---



D3-Z197

# 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

**Aufsätze** > **Alexander Herzog / Bero Gebhard** – Mehrstimmrechte im Aktienrecht ..... 1893

**Alexander Stöhr / Sophie C. Aufderheide** – Missbrauch der Vertretungsmacht in der GmbH: Hintergrund und Unionsrechtskonformität der deutschen Konzeption ..... 1900

**Friedrich Graf von Westphalen** – „Acte claire“ oder die unbegrenzte Auslegung ..... 1907

**Rechtsprechung** > Bei missbräuchlicher Klausel in Verbrauchervertrag kein Rückgriff auf dispositives Recht bei fehlender Nichtigkeit des Gesamtvertrags (EuGH v. 8.9.2022 – C-80/21-C-82/21) ..... 1910

Verschmelzung als Eingriff in die negative Vertragsfreiheit kann Grund zur fristlosen Kündigung darstellen (OLG München v. 29.8.2022 – 33 U 4846/21) ..... 1917

Kein Rechtsbehelf gem. §§ 23 ff. EGGVG gegen die insolvenzgerichtliche Ablehnung einer vom Gläubiger angeregten Aufsichtsmaßnahme (BayObLG v. 7.9.2022 – 102 VA 192/21) ..... 1933

Zum Beginn der Kündigungsfrist bei umfangreicher Compliance-Untersuchung (BAG v. 5.5.2022 – 2 AZR 483/21) ..... 1938

Entscheidung des Streits verschiedener Spruchkörper des gleichen Gerichts in analoger Anwendung von § 281 Abs. 2 Satz 4 ZPO (BGH v. 26.7.2022 – X ARZ 3/22) ..... 1941



# Zeitschrift für Wirtschaftsrecht



## Herausgeber:

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

## Gründungsherausgeber:

RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

## Herausgeberbeirat:

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

## Inhalt

zip-online.de

### Aufsätze

#### **Alexander Herzog / Bero Gebhard – Mehrstimmrechte im Aktienrecht**

Der Koalitionsvertrag für die 20. Legislaturperiode sieht eine Wiedereinführung von Mehrstimmrechten für Aktiengesellschaften vor, nachdem diese mit dem KonTraG 1997 endgültig abgeschafft wurden. Fraglich ist, wie dies mit dem zentralen und grundsätzlich wohlfahrtsmaximierenden Grundsatz des Aktienrechts „One Share, One Vote“ zu vereinbaren ist. .... 1893

#### **Alexander Stöhr / Sophie C. Aufderheide – Missbrauch der Vertretungsmacht in der GmbH: Hintergrund und Unionsrechtskonformität der deutschen Konzeption**

Die richterrechtlich entwickelten Grundsätze zum Missbrauch der Vertretungsmacht kommen in der GmbH vergleichsweise häufig zum Tragen, da diese als juristische Person auf das Handeln ihres organschaftlichen Vertreters angewiesen ist. Im vorliegenden Beitrag wird untersucht, inwieweit die in der deutschen Rechtsprechung und Literatur vorherrschende Konzeption mit dem Unionsrecht vereinbar ist. .... 1900

#### **Friedrich Graf von Westphalen – „Acte claire“ oder die unbegrenzte Auslegung – Zugleich Besprechung von OLG München, Beschl. v. 1.7.2022 – 8 U 1671/22, ZIP 2022, 1928**

Es ist ja durchaus eine geläufige Erfahrung: Das Unionsrecht ist eine recht widerspenstige, zumindest aber eine widerborstige Rechtsmaterie, zumal dann, wenn es darum geht, Vorlagefragen nach Art. 267 Abs. 2 oder Abs. 3 AEUV an den EuGH zu adressieren oder auch diese zu unterlassen. Doch die nachfolgend hier zu besprechende Entscheidung des OLG München sprengt alles bisher Gesehene und Gelesene. Sie könnte den Leser wegen ihrer „Auslegungskünste“ sprachlos zurücklassen, aber sie fordert – um der deutschen Rechtskultur willen – harsche Kritik. .... 1907

## Inhalt

**Rechtsprechung****Bank- und Kreditsicherungsrecht**

**Bei missbräuchlicher Klausel in Verbrauchervertrag kein Rückgriff auf dispositives Recht bei fehlender Nichtigkeit des Gesamtvertrags („D.B.P.“)**

(EuGH, Urt. v. 8.9.2022 – C-80/21–C-82/21) ..... 1910

**Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht**

**Verschmelzung als Eingriff in die negative Vertragsfreiheit kann Grund zur fristlosen Kündigung darstellen**

(OLG München, Urt. v. 29.8.2022 – 33 U 4846/21) ..... 1917

Beschlussfeststellung durch Versammlungsleiter eröffnet sicheren Weg zur Beschlussanfechtungs- und Beschlussfeststellungsklage

(OLG Köln, Urt. v. 21.7.2022 – 18 U 139/21) ..... 1919

Unternehmensbewertung nach Maßgabe der Ausschüttungsplanung

(OLG Düsseldorf, Beschl. v. 7.7.2022 – 26 W 13/18) ..... 1923

**Vertrags- und Haftungsrecht**

Keine inkassofremde Dienstleistung bei Auftrag der Herabsetzung künftiger Mieten auf zulässigen Höchstbetrag

(BGH, Urt. v. 30.3.2022 – VIII ZR 277/21) ..... 1923

Gewährleistung hinreichenden unionsrechtlichen Rechtsschutzes des Fahrzeughändlers (Diesel-Skandal) durch Lieferregress

(OLG München, Beschl. v. 1.7.2022 – 8 U 1671/22) ..... 1928

**Insolvenz- und Sanierungsrecht**

Kein Nachrang kapitalmarktrechtlicher Schadensersatzansprüche in der Insolvenz des Emittenten

(BGH, Beschl. v. 19.5.2022 – IX ZR 67/21) ..... 1932

**Kein Rechtsbehelf gem. §§ 23 ff. EGGVG gegen die insolvenzgerichtliche Ablehnung einer vom Gläubiger angeregten Aufsichtsmaßnahme**

(BayObLG, Beschl. v. 7.9.2022 – 102 VA 192/21) ..... 1933

Anspruch des Vorbehaltseigentümers auf Aussonderung des Kaufgegenstands

(OLG Frankfurt, Hinweisbeschl. v. 29.6.2022 – 17 U 110/22) . 1936

**Arbeits- und Sozialrecht**

**Zum Beginn der Kündigungsfrist bei umfangreicher Compliance-Untersuchung**

(BAG, Urt. v. 5.5.2022 – 2 AZR 483/21) ..... 1938

**Verfahrens- und Vollstreckungsrecht**

**Entscheidung des Streits verschiedener Spruchkörper des gleichen Gerichts in analoger Anwendung von § 281 Abs. 2 Satz 4 ZPO**

(BGH, Beschl. v. 26.7.2022 – X ARZ 3/22) ..... 1941

**Ihr unverzichtbares Werkzeug.**

Ob Neueinsteiger oder erfahrener Dezernent, der *Heghmanns/Herrmann* bietet Ihnen das notwendige Handwerkszeug – auch als Nachschlagewerk zur schnellen Orientierung in nicht alltäglichen Verfahrenssituationen. Mit zahlreichen Beispielen, Mustern sowie Ratschlägen, Hinweisen und Hilfestellungen.

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

## Inhalt

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

EuGH: Unzulässigkeit der anlasslosen Vorratsdatenspeicherung .....	R4
EuGH GA: Minderungsanspruch wegen COVID-Beschränkungen .....	R5
BAG: Verlängerung der gesetzlich festgelegten Höchstdauer einer Arbeitnehmerüberlassung durch Tarifvertrag .....	R5
BAG: Tariffähigkeit von ver.di .....	R6

**Dokumentation**

Gravenbrucher Kreis: Preise für beste journalistische und wissenschaftliche Arbeiten .....	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: 0221/93738-997**



## Ihr Navigationssystem durch das UStG.

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

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

# DER KONZERN

www.der-konzern.de

9

Seite 309 – 356  
September 2022  
20. Jahrgang

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z213

## >> Konzernrecht • Steuerrecht • Rechnungslegung

**Herausgeber:** Prof. Dr. Stefan Simon • Prof. Dr. Andreas Cahn • Dr. Klaus-Dieter Stephan • Dr. Jens Hageböke • Prof. Dr. Ingo Stangl • Prof. Dr. Hans-Joachim Böcking • Prof. Dr. Norbert Winkeljohann

### AUFSÄTZE

- Jessica Schmidt*  
Umwandlungen im Konzern nach dem UmRUG-RegE: Besonderheiten bei Bericht, Prüfung und Beschluss 309
- Sven-Eric Bärsch/Georg Bestelmeyer/Julia Lackner*  
Hinzurechnungsbesteuerung bei ausländischen Eigenversicherern (Captives) 318
- Lisa Knacker*  
Ist die vorgesehene Nachhaltigkeitstaxonomie der EU eine geeignete Basis für Unternehmensentscheidungen und deren Kontrolle durch Abschlussprüfer und Behörden? 329

### AUS DEM HANDELSBLATT-BLOG

- Lisa Riedel*  
Zurechnung von Grundstücken einer Untergesellschaft zu einer Obergesellschaft 336
- Rudi Hasenberg*  
EU-Kommission: Richtlinienvorschlag für fiktiven Zinsabzug auf neues Eigenkapital 337

### KOMPAKT

- Karl Brock/Constantin Dorschu*  
Abschlusszeitpunkt des Anstellungsvertrags von Vorständen – zeitliche Schranken? 338

### ENTSCHEIDUNGEN

- EuGH*  
Unrechtmäßige Offenlegung von Insiderinformationen durch Information über künftigen Presstext mit Marktgerücht zu Unternehmensübernahme 340
- OLG Frankfurt/M.*  
Erledigung des Antrags einer Aktionärsminderheit auf Ergänzung der Tagesordnung der Hauptversammlung 346
- BFH*  
Zum Vertrauensschutz im Steuerrecht bei unecht rückwirkenden Gesetzen 353

Im Abonnement enthalten:

**Owlit**  
Suchen. Finden. Wissen.

**FACHMEDIEN**  
otto schmidt

## AUFSÄTZE

### KONZERNRECHT

Umwandlungsrecht

**Umwandlungen im Konzern nach dem UmRUG-RegE: Besonderheiten bei Bericht, Prüfung und Beschluss**

**Prof. Dr. Jessica Schmidt, LL.M., Bayreuth**

Das Gesetz zur Umsetzung der Umwandlungsrichtlinie (UmRUG) bringt auch zahlreiche Neuerungen für nationale und grenzüberschreitende Umwandlungen im Konzern. Der Beitrag beleuchtet speziell die Besonderheiten bei Bericht, Prüfung und Beschluss bei Konzernumwandlungen nach dem UmRUG-RegE.

DK1414442

S. 309

### STEUERRECHT

Bilanzsteuerrecht

**Hinzurechnungsbesteuerung bei ausländischen Eigenversicherern (Captives)**

**StB Dr. Sven-Eric Bärsch / WP/StB Dr. Georg Bestelmeyer / RA Julia Lackner, Frankfurt/M. und Stuttgart**

Die Autoren diskutieren die Regelungen zur Hinzurechnungsbesteuerung für Einkünfte von konzernerzogenen Versicherern (sog. Captives bzw. Eigenversicherer). Im Fokus stehen hier insb. die Qualifikation der Einkünfte sowie der Substanztest bei EU-Captives. Darüber hinaus befasst sich der Beitrag mit Abweichungen von der ausländischen zur deutschen Bemessungsgrundlage im Rahmen der Einkunftsermittlung eines Captive am Beispiel von Schwankungsrückstellungen.

DK1412053

S. 318

### RECHNUNGSLEGUNG/CORPORATE GOVERNANCE

Rechnungslegung/Corporate Governance

**Ist die vorgesehene Nachhaltigkeitstaxonomie der EU eine geeignete Basis für Unternehmensentscheidungen und deren Kontrolle durch Abschlussprüfer und Behörden?**

**Lisa Knacker, M.Sc., Frankfurt/M.**

Die EU-Taxonomie-Verordnung enthält neue Berichtspflichten zu Nachhaltigkeitsaspekten für Nicht-Finanzunternehmen. Durch die Regelungen sollen Kapitalflüsse in nachhaltige Investitionen gelenkt werden. Der Beitrag diskutiert, ob die Berichtspflichten Unternehmensentscheidungen beeinflussen können und welche Rolle der Prüfung der neuen Kennzahlen zukommt.

DK1408665

S. 329

## AUS DEM HANDELSBLATT-BLOG

### STEUERRECHT

Grunderwerbsteuer

**Zurechnung von Grundstücken einer Untergesellschaft zu einer Obergesellschaft**

**RAin/StBin Dr. Lisa Riedel, Bonn**

DK1416735

S. 336

Internationales Steuerrecht

**EU-Kommission: Richtlinienvorschlag für fiktiven Zinsabzug auf neues Eigenkapital**

**RA/StB Rudi Hasenberg, Frankfurt/M.**

DK1409116

S. 337

## KOMPAKT

### KONZERNRECHT

Corporate Governance

**Abschlusszeitpunkt des Anstellungsvertrags von Vorständen – zeitliche Schranken?**

**RA Dr. Karl Brock / Constantin Dorsch, beide Bonn**

DK1411114

S. 338



## ENTSCHEIDUNGEN

### KONZERNRECHT

Kapitalmarktrecht

**Unrechtmäßige Offenlegung von Insiderinformationen durch Information über künftigen Presstext mit Marktgerücht zu Unternehmensübernahme**  
EuGH, Urteil vom 15.03.2022 – C-302/20

DK1411909

S. 340

Aktienrecht

**Erladigung des Antrags einer Aktionärsminorität auf Ergänzung der Tagesordnung der Hauptversammlung**

**OLG Frankfurt/M., Beschluss vom 02.09.2021 – 20 W 158/21**

DK1411707

S. 346

### STEUERRECHT

Abgabenordnung

**Zum Vertrauensschutz im Steuerrecht bei unecht rückwirkenden Gesetzen**

**BFH, Urteil vom 24.02.2022 – III R 9/20**

DK1410345

S. 353

# NZG

# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z196

## Herausgeber

Prof. Dr. Holger Altmeyen  
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. Mühlert  
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)



C.H. BECK

## Aus dem Inhalt

- N. Paschos*  
Die virtuelle Hauptversammlung –  
Mehr Fortschritt wagen (Editorial) 1225
- H. Altmeyen*  
Compliance und „konzernspezifisches  
Trennungsprinzip“ 1227
- A. Schall*  
Offene Zurechnungsfragen in der Lieferkette –  
zur Auslegung des § 2 VI 3 LkSG 1235
- H. Heckschen/R. Hilser*  
Die virtuelle Mitgliederversammlung im Vereinsrecht 1241
- R. Werner*  
Der BFH äußert sich zur Stiftung & Co. KG 1244
- BGH*  
Keine Prospekthaftung im weiteren Sinne für  
Gründungsgesellschafter 1248
- BGH*  
Aufrechnung des gemeinsamen Vertreters von  
Abschlagszahlung mit Vergütungsanspruch 1252
- BFH*  
Wertfeststellung einer Stiftung & Co. KG 1257
- EuGH*  
Auf fiktive Zinsen erhobene Quellensteuer bei  
zinslosem Darlehen 1260
- BGH*  
Kein Vorteilsausgleich bei Nacherfüllungsanspruch  
(Anm. D. Krüger/Ch. Grolig) 1268

26/2022

21. September 2022  
25. Jahrgang S. 1225–1272



8250202226

# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

NZG 26/2022

25. Jahrgang · 21. September 2022 · Seite 1225–1272



Herausgeber: Prof. Dr. Holger Altmeyen, 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. Mühlbert, 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>N. Paschos</i> , Die virtuelle Hauptversammlung – Mehr Fortschritt wagen	1225	
Report	Mitteilungen: Heute im Bundestag	1226	
	InvestEU in Deutschland: EIF und KfW Capital unterstützen frauengeführten Green Generation Fund für nachhaltige Start-ups	1226	
Aufsätze	<i>H. Altmeyen</i> , Compliance und „konzernspezifisches Trennungsprinzip“	1227	
	<i>A. Schall</i> , Offene Zurechnungsfragen in der Lieferkette – zur Auslegung des § 2 VI 3 LkSG	1235	
Zur Rechtsprechung	<i>H. Heckschen/R. Hilser</i> , Die virtuelle Mitgliederversammlung im Vereinsrecht	1241	
	<i>R. Werner</i> , Der BFH äußert sich zur Stiftung & Co. KG	1244	
Rechtsprechung			
<i>Kapitalmarktrecht</i>			
BGH	15.03.2022 – XI ZB 31/20	Keine Prospekthaftung im weiteren Sinne für Gründungsgesellschafter	1248
<i>Grundbuchrecht</i>			
BGH	10.02.2022 – V ZB 5/21	Zustimmung einer GbR zur Grundschuldlöschung	1250
<i>Insolvenzrecht</i>			
BGH	10.03.2022 – IX ZR 178/20	Aufrechnung des gemeinsamen Vertreters von Abschlagszahlung mit Vergütungsanspruch	1252

BGH	10.02.2022 – I ZR 86/21	Verstoß gegen rechtliches Gehör	1255
<i>Steuerrecht</i>			
BFH	27.04.2022 – II R 9/20	Wertfeststellung einer Stiftung & Co. KG	1257
EuGH	24.02.2022 – C-257/20	Auf fiktive Zinsen erhobene Quellensteuer bei zinslosem Darlehen	1260
<i>Sonstiges Zivilrecht</i>			
BGH	13.05.2022 – V ZR 231/20	Kein Vorteilsausgleich bei Nacherfüllungsanspruch (m. Anm. von D. Krüger/Ch. Grolig)	1268 1271

**ARBER SEMINARE** Anwaltsfortbildung

**Hybrid Lehrgang**  
für Ihre Planungs-sicherheit

**Fachanwalts-Lehrgang  
Handels- & GesR**

**Köln // Hybrid** ab 03.11.2022  
**München // Hybrid** ab 24.04.2023

Informieren und buchen: [www.ARBERSeminare.de](http://www.ARBERSeminare.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 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](mailto:NZG@beck-frankfurt.de); Internet: [www.nzg.beck.de](http://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.; *Maike 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 (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: PBNKDE33XXX. 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 zuzüglich. 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: (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: [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.

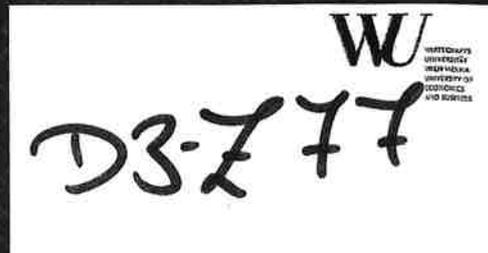


[chbeck.de/nachhaltig](http://chbeck.de/nachhaltig)

15/2022

S. 281–300, ART.-NR. 534–574

September 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

- » **Andreas Gerhartl:** Zivilrechtliche Aspekte von Diskriminierungen
- » **Lukas Unterweger:** Grundlegendes zum Pflegevermächtnis – ein Überblick

## GESETZGEBUNG

- » Aktuelle Gesetzesvorhaben

## RECHTSPRECHUNG

- » Gutgläubenserwerb – Stellung als Vertrauensmann setzt Geschäftsfähigkeit des Eigentümers voraus
- » Separate Prüfung von Klauselteilen auf Missbräuchlichkeit?
- » Kein generelles Beweisverwertungsverbot für rechtswidrig angefertigte Videoaufnahmen

**IN ALLER KÜRZE**

283

**THEMA**

<b>Andreas Gerhartl:</b> Zivilrechtliche Aspekte von Diskriminierungen	284
<b>Lukas Unterweger:</b> Grundlegendes zum Pflegevermächtnis – ein Überblick	287

**GESETZGEBUNG**

Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 22. 9. 2022)	290
--	-----

**RECHTSPRECHUNG****»FAMILIENRECHT**

Taschengeld als Naturalunterhalt	291
Verwirkung des Scheidungsunterhalts wegen falscher Anschuldigungen?	291
Keine Annexzuständigkeit für Güterrechtsverfahren nach Abschluss des Scheidungsverfahrens	291
Vorrang des Aufteilungsverfahrens	291
Unzulässigkeit eines Zwischenbeschlusses im Aufteilungsverfahren	291
Beginn der Präklusivfrist für den Aufteilungsantrag bei falscher Rechtskraftbestätigung	292
Aufteilung einer an sich ausgenommenen Sache wegen Werterhöhung während der Ehe	292
Erwachsenenschutz – Zurückweisung eines Rechtsmittels nach dem Tod des Betroffenen	292

**»SACHENRECHT**

Gutglaubenserwerb – Stellung als Vertrauensmann setzt Geschäftsfähigkeit des Eigentümers voraus	292
Qualifikation als Superädifikat trotz unbefristeten Grundbenützungsverhältnisses	293
Verbot der Nutzung für Freizeitwohnsitz nicht als Dienstbarkeit verbücherbar	293
Mitübertragung einer Dienstbarkeit bei der Ab- und Zuschreibung eines Grundstücks	294
Vorrang der Realteilung durch Wohnungseigentumsbegründung vor der Zivilteilung	294
Erweiterung der Antragslegitimation im Grundbuchverfahren	294

**»ERBRECHT**

Akteneinsicht im Verlassenschaftsverfahren – keine Ausnahme wegen Geschäftsgeheimnissen	294
---	-----

**»SCHULDRECHT**

Separate Prüfung von Klauselteilen auf Missbräuchlichkeit?	295
Keine durchsichtige Terrassenverglasung wegen Zusage einer „tollen Aussicht“	295
Heilung eines formungültigen Schenkungsvertrags	296

## INHALTSVERZEICHNIS/IMPRESSUM

## »MIET- UND WOHNRECHT

„Mietzinsevaluierungsvereinbarung“ als Schiedsgutachterabrede	296
Ausschluss eines Wohnungseigentümers wegen Verhinderung des behördlich aufgetragenen Rückbaus	296

## »SCHADENERSATZ

Keine Amtshaftung nach Zurückweisung der Revision durch den VwGH	297
--	-----

## »VERFAHRENSRECHT

Zweifel an Wirksamkeit der Zustellung widerlegen Zustellnachweis	297
Internationaler Verbrauchergerichtsstand nur bei direkter Vertragsbeziehung	297
Ausfolgung nach Einziehung als Justizverwaltungssache	298
Elektronischer Rechtsverkehr – Rechtzeitigkeit einer falsch adressierten Eingabe	298
Verfahrensrüge wegen schlüssigem Tatsachengeständnis	298
Prozesskostenersatz – Zwischenstreit durch Rechtsmittelbeantwortung	298
Ersatz vorprozessualer Anwaltskosten – Entfall der Akzessorität durch Vereinbarung	298
Kein generelles Beweisverwertungsverbot für rechtswidrig angefertigte Videoaufnahmen	299

## LITERATURÜBERSICHT

300

**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 Wenczel  
1020 Wien, Trabrennstraße 2A  
Tel. +43-1-534 52-1603, Fax DW 146  
E-Mail: birgit.wenczel@lexisnexis.at

**Abonentenservice:**

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

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

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

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

## • ZInsO-Aufsätze

### **Rechtsverlust im Rechtsstreit – Das fatale Wechselspiel der Substanziierung** (S. 1997)

von Richter am BGH a.D. Univ.-Prof. i.R. Dr. Reinhard Greger, Erlangen

### **Zur Konkurrenz der Zustellungsvorschriften der InsO und § 329 ZPO** (S. 2002)

von Richter am Amtsgericht Dr. Thorsten Graeber, Potsdam

### **Die Erstellung von Einkommensteuererklärungen in masselosen Insolvenzverfahren** (S. 2006)

von Dr. Nick Marquardt, Halle (Saale)

## • Strafrechtliche Vermögensabschöpfung

### **Überblick über aktuelle Entscheidungen der Strafsenate des BGH zum Einziehungsrecht im August 2022** (S. 2010)

von Rechtsanwalt/Fachanwalt für Strafrecht Markus Meißner, München/Karlsruhe

## • ZInsO-Rechtsprechungsreport

### **Willkürliche Nichtanwendung von Übergangsvorschrift durch Insolvenzgericht** (S. 2018)

BVerfG, Beschl. v. 29.7.2022 – 2 BvR 1154/21

### **Zuständigkeit deutscher Gerichte bei Verlegung des COMI nach Antragstellung** (S. 2024)

BGH, Beschl. v. 7.7.2022 – IX ZB 14/21

### **Erweiterte Gewerbeuntersagung gegenüber GmbH u.a. wegen vorsätzlicher Insolvenzverschleppung/Bankrotts ihres Geschäftsführers** (S. 2036)

VGH München, Beschl. v. 26.7.2022 – 22 ZB 22.291

### **(Keine) Pfändbarkeit von arbeitgeberseitig freiwillig gezahlten Corona-Prämien** (S. 2041)

LAG Niedersachsen, Urt. v. 25.11.2021 – 6 Sa 216/21

### **(Kein) Pauschaler Vergütungszuschlag i.H.v. 0,2 wegen Bauinsolvenz** (S. 2051)

LG Münster, Beschl. v. 22.7.2022 – 5 T 1570/21

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 Rönnau  
Vors. RiOLG Katrin van Rossum  
Prof. Dr. Jessica Schmidt  
RiBGH Dr. Volker Schultz  
RA Ralph Veil  
RiBGH a.D. Gerhard Vill  
OStA a.D. Raimund Weyand  
**Schriftleiter:**  
RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer



## Inhaltsverzeichnis

### ZInsO-Aktuell

#### ZInsO-Beilage: Hinweis zum Insolvenzreport 39/2022



### ZInsO-Aufsätze

<b>Rechtsverlust im Rechtsstreit – Das fatale Wechselspiel der Substanziierung</b> .....	1997
von Richter am BGH a.D. Univ.-Prof. i.R. Dr. Reinhard Greger, Erlangen	
<b>Zur Konkurrenz der Zustellungsvorschriften der InsO und § 329 ZPO</b> .....	2002
von Richter am Amtsgericht Dr. Thorsten Graeber, Potsdam	
<b>Die Erstellung von Einkommensteuererklärungen in masselosen Insolvenzverfahren</b> .....	2006
von Dr. Nick Marquardt, Halle (Saale)	

### Strafrechtliche Vermögensabschöpfung

<b>Überblick über aktuelle Entscheidungen der Strafsenate des BGH zum Einziehungsrecht im August 2022</b> .....	2010
von Rechtsanwalt/Fachanwalt für Strafrecht Markus Meißner, München/Karlsruhe	

### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

<b>In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts.</b> .....	2016
--	------

### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### • Insolvenz- und Sanierungsrecht

<b>Willkürliche Nichtanwendung von Übergangsvorschrift durch Insolvenzgericht</b> .....	2018
BVerfG, Beschl. v. 29.7.2022 – 2 BvR 1154/21	
<b>Eintragung gelöschter GmbH ins Handelsregister</b> .....	2020
BGH, Beschl. v. 26.7.2022 – II ZB 20/21	
<b>Zurückgezahlte Darlehensvaluten als Tatobjekte im Sinne von § 74 Abs. 2 StGB</b> .....	2022
BGH, Urt. v. 20.7.2022 – 3 StR 390/21	
<b>Zuständigkeit deutscher Gerichte bei Verlegung des COMI nach Antragstellung</b> .....	2024
BGH, Beschl. v. 7.7.2022 – IX ZB 14/21	
<b>Keine strafrechtliche Einziehung von Tatmitteln</b> .....	2025
BGH, Urt. v. 15.6.2022 – 3 StR 295/21	
<b>Zum rechtlichen Interesse auf Akteneinsicht durch einen Anzeigenerstatter</b> .....	2028
BayObLG, Beschl. v. 18.8.2022 – 102 VA 68/22	
<b>Aussonderungsrecht bei vertraglich vereinbartem „Kauf- und Mietkaufvertrag“ von Fahrzeug</b> .....	2033
OLG Frankfurt/M., Beschl. v. 25.7.2022 – 17 U 110/22	
<b>Erweiterte Gewerbeuntersagung gegenüber GmbH u.a. wegen vorsätzlicher Insolvenzverschleppung/ Bankrotts ihres Geschäftsführers</b> .....	2036
VGH München, Beschl. v. 26.7.2022 – 22 ZB 22.291	
• <b>Insolvenzarbeits- und Sozialrecht</b>	
<b>Wiedereinstellungsanspruch; Insolvenzforderung</b> .....	2038
LAG Hamm, Urt. v. 5.3.2021 – 16 Sa 100/20	
<b>(Keine) Pfändbarkeit von arbeitgeberseitig freiwillig gezahlten Corona-Prämien</b> .....	2041
LAG Niedersachsen, Urt. v. 25.11.2021 – 6 Sa 216/21	

<b>Anhörung des Betriebsrats auch in der gesetzlichen Wartezeit</b> .....	2044
LAG Rheinland-Pfalz, Urt. v. 16.2.2022 – 7 Sa 251/21	
• <b>Kosten- und Vergütungsrecht</b>	
<b>Rückzahlung von aus Masse entnommenem Vorschuss auf Vergütung durch (abberufenen) Insolvenzverwalter wegen zum Nachteil der Masse begangener Untreue</b> .....	2049
OLG SchIH, Urt. v. 29.6.2022 – 9 U 1/22	
<b>(Kein) Pauschaler Vergütungszuschlag i.H.v. 0,2 wegen Bauinsolvenz</b> .....	2051
LG Münster, Beschl. v. 22.7.2022 – 5 T 1570/21	

## Impressum

### Herausgeber:

Prof. Dr. Christian Berger • RA Dr. Susanne Berner • RA Dr. Christian Brünkman • RA Dr. Jan de Weerth • Prof. Dr. Diederich Eckardt • Prof. Dr. Ulrich Foerste • RA Dr. Michael C. Frege • RiAG Frank Frind • RiBGH a.D. Prof. Dr. Markus Gehrein • 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 Onusseit • 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 Schültz • 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 Poertzgen • RiBGH a.D. Prof. Dr. Lutz Strohn

### Urheber- und Verlagsrechte:

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

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

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

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

**Erscheinungsweise:** wöchentlich

**Anzeigenverkauf:** Gabriele Wieneber  
Telefon: 02233/3760-7608  
E-Mail: [gabriele.wieneber@wolterskluwer.com](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:** rewj Druckhaus, Reiner Winters GmbH, Wissen

ISSN 2568-6380

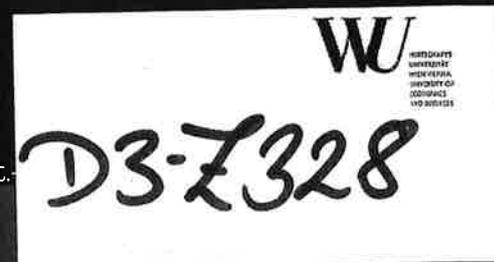
Zeitschrift für deutsches, europäisches und internationales Kennzeichenrecht

**Herausgeber**

**Prof. Joachim Starck**  
Richter am Bundesgerichtshof a.D.

**Prof. Dr. Olaf Sosnitza**  
Universität Würzburg  
Richter am Oberlandesgericht a.D.

**Prof. Dr. Ulrich Hildebrandt**  
Rechtsanwalt, Berlin



Art.

**Fachbeirat**

**RAin Dr. Verena  
v. Bomhard**  
*Alicante*

**Prof. Dr. Maximilian Haedicke**  
*Universität Freiburg*

**Dr. Julia Hentsch**  
*Markenverband e.V.*

**Dr. Regina Hock**  
*Präsidentin des  
Bundespatentgerichts*

**Prof. Dr. Annette Kur**  
*Max-Planck-Institut  
München*

**RA Prof. Dr. Alexander  
v. Mühlendahl**  
*München*

**RA Prof. Dr. Christian  
Rohnke**  
*Karlsruhe*

## ... Aufsätze

Bu Neue Markenrichtlinien in China \_\_\_\_\_ 361

## Zur Rechtsprechung

Labesius Anm. zu EuGH „Classic Coach  
Company“ \_\_\_\_\_ 371

Albrecht Anm. zu BPatG „NEXT LEVEL“ \_\_\_\_\_ 375

Anm. zu BPatG „Bayerische Rauten“ \_\_\_\_\_ 376

Anm. zu EUIPO „Hofbräu“ \_\_\_\_\_ 379

## Aktuell beim EuGH

Ringelhann Aktualisierter Überblick zu anhängigen  
Vorabentscheidungsverfahren \_\_\_\_\_ 382

## Rechtsprechung

BGH Cusanus \_\_\_\_\_ 384

BPatG Alzette \_\_\_\_\_ 387

BPatG Swag \_\_\_\_\_ 388

BPatG Huckleberry Gin \_\_\_\_\_ 390

OLG Frankfurt Markenverwendung bei  
Ersatzteilwerbung \_\_\_\_\_ 392

LG München I SCHÜTZENLISL \_\_\_\_\_ 393

LG Hamburg BMW/Volvo Car Mobility [M] \_\_\_\_\_ 398

D3-Z187

## Redaktion:

Rechtsanwalt  
Dr. Christopher Kienle,  
Frankfurt a. M.

Rechtsanwalt  
Dr. Andreas Lange,  
Frankfurt a. M.

Prof. Dr. Tobias Lettl,  
Potsdam

Rechtsanwalt  
Dr. Helmut Merkel,  
Frankfurt a. M.

Rechtsanwalt  
Arne Wittig,  
Frankfurt a. M.

## Redaktionsbeirat:

Rechtsanwalt  
Thorsten Höche,  
Berlin

Prof. Dr. Jens-Hinrich Binder,  
Tübingen

Vizepräsident des BGH  
Prof. Dr. Jürgen Ellenberger,  
Karlsruhe

Rechtsanwältin  
Dr. Anna Heidelbach,  
Frankfurt a. M.

Rechtsanwältin  
Dr. Karen Kuder,  
Frankfurt a. M.

Richterin am BGH  
Ilse Lohmann,  
Karlsruhe

Prof. Dr. Peter O. Mülbert,  
Mainz

WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN  
TEIL IV

Postverlagsort Frankfurt a. M.

## AUS DEM INHALT:

Seite 1765  
Univ.-Prof. Dr. Jens Ekkenga, Gießen  
Zur (Um-)Lenkung der Kapitalströme durch Investmentfonds  
zwecks Förderung „nachhaltiger“ Investitionen  
– ein Systemüberblick unter Berücksichtigung ausgewählter  
Problemschwerpunkte  
– Teil I –

Seite 1771  
Rechtsanwalt Prof. Dr. Peter Henning und Holger Lehnen,  
Frankfurt a. M.  
Auswahl und Festlegung sachgerechter Ziele (Verzielung)  
bei der Vorstandsvergütung von Finanzinstituten

Seite 1778  
OLG Frankfurt a.M., 19.5.2022 – 6 U 251/21  
Zur Unzulässigkeit des Angebots von Vermögensanlagen bei  
bestehender Interessenverflechtung nach § 2a Abs. 5 VermAnlG

Seite 1781  
AG München, 16.11.2021 – 173 C 10459/21  
Rechtmäßigkeit der Kontobelastung durch Bank nach Ver-  
wendung von Kreditkarte zur Bezahlung von Entgelten bei  
illegalem Onlineglücksspiel durch Kunden

Seite 1782  
BGH, 21.4.2022 – I ZB 56/21  
Zur Reichweite des außerstrafrechtlichen Doppelahndungs-  
verbots bei der Festsetzung von Ordnungsmitteln nach § 890  
Abs. 1 ZPO (hier bei einem Verstoß des Schuldners gegen ein  
im Wege der einstweiligen Verfügung und im späteren Haupt-  
sacheverfahren ergangenes Verbot der Produktkennzeichnung)

Seite 1786  
BGH, 11.8.2022 – IX ZR 78/21  
Zur Obliegenheit des Bestreitenden, seinen Widerspruch zu  
verfolgen, wenn ein Gläubiger neben einem auf Zahlung  
Zug um Zug lautenden Titel über einen weiteren Titel verfügt,  
mit dem die Voraussetzungen für eine Zwangsvollstreckung  
aus dem Zug-um-Zug-Titel nachgewiesen werden; unter-  
brochener Rechtsstreit als anhängiger Rechtsstreit über die zur  
Insolvenztabelle angemeldete Forderung, wenn diese Gegen-  
stand des Rechtsstreits ist und der Rechtsstreit Fragen betrifft,  
die für die Feststellung der Forderung zur Insolvenztabelle  
erheblich sind; Wirksamkeit der Aufnahme eines unterbroche-  
nen Rechtsstreits durch den Insolvenzverwalter unabhängig  
davon, welche Erfolgsaussichten seine Rechtsverfolgung oder  
Rechtsverteidigung hat

## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

Univ.-Prof. Dr. Jens Ekkenga, Gießen

Zur (Um-)Lenkung der Kapitalströme durch Investmentfonds zwecks Förderung „nachhaltiger“ Investitionen  
– ein Systemüberblick unter Berücksichtigung ausgewählter Problemschwerpunkte  
– Teil I –

1765

Rechtsanwalt Prof. Dr. Peter Henning und Holger Lehnen, Frankfurt a. M.

Auswahl und Festlegung sachgerechter Ziele (Verzielung) bei der Vorstandsvergütung von Finanzinstituten

1771

### Rechtsprechung

#### Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

OLG Frankfurt a.M. 19.5.2022 6 U 251/21\*

Zur Unzulässigkeit des Angebots von Vermögensanlagen bei bestehender Interessenverflechtung nach § 2a Abs. 5 VermAnlG 1778

AG München 16.11.2021 173 C 10459/21

Rechtmäßigkeit der Kontobelastung durch Bank nach Verwendung von Kreditkarte zur Bezahlung von Entgelten bei illegalem Onlineglücksspiel durch Kunden 1781

#### Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

Bundesgerichtshof 21.4.2022 I ZB 56/21

Zur Reichweite des außerstrafrechtlichen Doppelahnungsverbots bei der Festsetzung von Ordnungsmitteln nach § 890 Abs. 1 ZPO (hier bei einem Verstoß des Schuldners gegen ein im Wege der einstweiligen Verfügung und im späteren Hauptsacheverfahren ergangenes Verbot der Produktkennzeichnung) 1782

Bundesgerichtshof 11.8.2022 IX ZR 78/21\*

Zur Obliegenheit des Bestreitenden, seinen Widerspruch zu verfolgen, wenn ein Gläubiger neben einem auf Zahlung Zug um Zug lautenden Titel über einen weiteren Titel verfügt, mit dem die Voraussetzungen für eine Zwangsvollstreckung aus dem Zug-um-Zug-Titel nachgewiesen werden; unterbrochener Rechtsstreit als anhängiger Rechtsstreit über die zur Insolvenztabelle angemeldete Forderung, wenn diese Gegenstand des Rechtsstreits ist und der Rechtsstreit Fragen betrifft, die für die Feststellung der Forderung zur Insolvenztabelle erheblich sind; Wirksamkeit der Aufnahme eines unterbrochenen Rechtsstreits durch den Insolvenzverwalter unabhängig davon, welche Erfolgsaussichten seine Rechtsverfolgung oder Rechtsverteidigung hat 1786

#### Bürgerliches Recht und Handelsrecht

Bundesgerichtshof 7.4.2021 VIII ZR 49/19

Zum Begriff der öffentlich zugänglichen Versteigerung im Sinne des § 474 Abs. 2 Satz 2, § 312g Abs. 2 Nr. 10 BGB; zur Abgrenzung zwischen Verbraucher- und Unternehmerhandeln 1789

Bundesgerichtshof 10.11.2021 VIII ZR 187/20

Keine Anwendung der Vermutung des § 344 Abs. 1 HGB, soweit es um die Einordnung des rechtsgeschäftlichen Handelns eines Einzelkaufmanns als Verbraucher- oder Unternehmerhandeln geht; zur Reichweite der Vermutung des § 477 BGB für das Vorliegen eines Sachmangels im Zeitpunkt des Gefahrübergangs 1802

Fristbeginn zur Einlegung der Rechtsbeschwerde nach 1812 § 20 Abs. 1 Satz 1 KapMuG für jeden Beteiligten gesondert mit Zustellung des Musterentscheids an ihn oder, soweit keine individuelle Zustellung erfolgt ist, mit öffentlicher Bekanntmachung durch Eintragung in das Klageregister; abschließend geregelte Angabepflicht in § 12 Abs. 1 Nr. 2, Abs. 4 VermVerkProspV in der bis zum 31. Mai 2012 geltenden Fassung



## 18. Immobilitag der Börsen-Zeitung

**[WM] BÖRSEN-ZEITUNG**

Real Estate & ESG

21. November 2022 Informationen: Tel. +49 69 2732 567

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

Im Preis inbegriffen sind die jährlichen zwei Einbanddecken.

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

Abbestellungen nur zum Quartalsende bei dreiwöchiger Kündigungsfrist.

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

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

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

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

# NJW Spezial

Die wichtigsten Informationen zu z

WU  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z171  
Ber. 1

## Ständige Autoren

Daniel Benkert  
Stephan Beukelmann  
Michael Dahl  
Christian Dahns  
Michael Drasdo  
Dirk Figgner  
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

### Miet- und Immobilienrecht

- „Mietpreisbremse“ in Berlin: Keine Untervermietung zu jedem Preis! 577  
Die reine Online-Eigentümerversammlung: Was plant Berlin? 579

### Familienrecht

- H. Fehr, Geburtenregisterberichtigung bei falscher Geschlechtseintragung 580  
Unbillige Härte im Rahmen der Überlassung der Ehewohnung 581

### Erbrecht

- Keine Zehn-Jahres-Frist bei Wohnungsrecht an ganzer Immobilie 583  
Bindung des Nachlassgerichts an Erbnunwürdigkeit per Versäumnisurteil 583

### Verkehrsrecht

- L.-M. Pischel, Elektrofahrzeuge und ihre schadensrechtlichen Ausprägungen 585  
Voraussetzungen für das Vorliegen eines Schockschadens 586

### Baurecht

- Leistungsverweigerungsrecht nach Bedenkenanzeige? 588  
Verbraucherbaupvertrag bei Einzelgewerkvergabe? 588

### Gesellschaftsrecht

- J. Giedinghagen/A. Gaub, Gemischte Gesamtvertretung und -prokura 591  
Partnerschaftsgesellschaft zwischen Tierarzt und Betriebswirt 592

### Arbeitsrecht

- Darlegungs- und Beweislast des Arbeitnehmers für Überstunden 594  
Corona-Arbeitsschutzverordnung winterfest gemacht 596

### Insolvenzrecht

- U. Kortmann, Kein Wiedereinstellungsanspruch in der Insolvenz 597  
Erleichterter Nachweis der Insolvenzreife 598

### Strafrecht

- Verfassungswidriger Zehnfinger- und Handflächenabdruck 600  
Durchsuchung – Noch kein Tatverdacht bei Parken vor Wohnung 600

### Verfahrens- und Kostenrecht

- N. Schneider, Gerichtskosten bei vorangegangenem Mahnverfahren 603  
Gegenvorstellung gegen Streitwertfestsetzung 605

### Anwalt und Kanzlei

- Unzulässige Bezeichnung als „Notar & Mediator“ 606  
Pflicht zur Prüfung von Rechtsmittelbegründungsfristen 606



C.H. BECK

19/2022

22. September 2022



L150202219



## Inhalt

### Miet- und Immobilienrecht

Von Michael Drasdo

„Mietpreisbremse“ in Berlin: Keine Untervermietung zu jedem Preis! (LG Berlin) .....	577
Schwimmbad im Garten „wäre schön“: Beschlusszwang unter WEG! (LG Bremen) .....	577
Stapelparker: Kostenverteilung zulasten tatsächlicher Nutzer (AG Ulm) .....	577
Nachschüsse-Beschluss: Anfechtung nur bei rechnerischen Folgen (AG Wiesbaden) .....	578
Nachbars Mitwirkung an der amtlichen Grenzverlaufsfeststellung (BGH) .....	578
Keine Grundschuldlöschung ohne Titelvorlage in Papierform (OLG Schleswig) .....	579
Erbbaurechtsgebers Normenkontrollantrag gegen Bebauungsplan (OVG Lüneburg) .....	579
Die reine Online-Eigentümerversammlung: Was plant Berlin? .....	579

### Familienrecht

Von Martin Haußleiter und Barbara Schramm

<i>H. Fehr</i> , Geburtenregisterberichtigung bei falscher Eintragung des Geschlechts .....	580
Unbillige Härte im Rahmen der Überlassung der Ehewohnung (OLG Frankfurt a. M.) .....	581
Kindesunterhalt als Folgesache bei der Ehescheidung (OLG Brandenburg) .....	581
Die Grundrente im Versorgungsausgleich (OLG Frankfurt a. M.) .....	582
Zustimmung eines Elternteils zur Übertragung des Sorgerechts (OLG Brandenburg) .....	582

### Erbrecht

Von Wolfgang Roth

Keine Zehn-Jahres-Frist bei Wohnungsrecht an ganzer Immobilie (OLG München) .....	583
Bindung des Nachlassgerichts an Erbunwürdigkeit per Versäumnisurteil (OLG Köln) .....	583
Zuordnung von Vermögensgruppen im Testament als Erbquoten (OLG Köln) .....	584

### Verkehrsrecht

Von Dirk Figgener und Friederike Quaisser

<i>L.-M. Pischel</i> , Elektrofahrzeuge und ihre schadensrechtlichen Ausprägungen .....	585
Voraussetzungen für das Vorliegen eines Schockschadens (OLG Celle) .....	586
Haftung nach „Dooring“-Unfall (LG Köln) .....	587

### Baurecht

Von Tobias Hänsel und Marc Steffen

Leistungsverweigerungsrecht nach Bedenkenanzeige? (OLG Frankfurt a. M.) .....	588
Verbraucherbauvertrag bei Einzelgewerkvergabe? (OLG Zweibrücken) .....	588
Der verlängerte Eigentumsvorbehalt und die Insolvenzanfechtung (KG) .....	589
Mithaftung bei vorsätzlich rechtswidriger Behandlung von Baugeld (OLG München) .....	589
Verjährung von Schlussrechnungsforderungen ohne Abnahme (OLG Hamm) .....	590
Offenlegung der Forderungsabtretung zur Verjährungshemmung (BGH) .....	590

**Gesellschaftsrecht**

Von Dieter Leuring und Daniel Rubner

*J. Giedinghagen / A. Gaub*, Zusammentreffen von gemischter Gesamtvertretung und -prokura 591  
 Partnerschaftsgesellschaft zwischen Tierarzt und Betriebswirt (BGH) ..... 592  
 Prüfpflicht des Notars bei organschaftlicher Vertretungsmacht (OLG Koblenz) ..... 593

**Arbeitsrecht**

Von Daniel Benkert und Robert von Steinau-Steinrück

Darlegungs- und Beweislast des Arbeitnehmers für Überstunden (BAG) ..... 594  
 Coronabedingte Betriebsschließung und Betriebsrisiko (BAG) ..... 594  
 Aufnahme und Verbleib in einem Expertenpool (BAG) ..... 595  
 Angemessenheit von Zuschlägen bei vermeidbarer Dauernacharbeit (BAG) ..... 596  
 Corona-Arbeitsschutzverordnung winterfest gemacht ..... 596

**Insolvenzrecht**

Von Michael Dahl und Raul Taras

*U. Kortmann*, Kein Wiedereinstellungsanspruch in der Insolvenz ..... 597  
 Erleichterter Nachweis der Insolvenzreife (BGH) ..... 598  
 Einstweilige Schutzmaßnahmen bei grenzüberschreitender Vollstreckung (BGH) ..... 599

**Strafrecht**

Von Stephan Beukelmann und Maximilian Heim

Verfassungswidriger Zehnfinger- und Handflächenabdruck (BVerfG) ..... 600  
 Durchsuchung – Noch kein Tatverdacht bei Parken vor Wohnung (BVerfG) ..... 600  
 Kein Strafantrag mit „einfacher“ E-Mail (BGH) ..... 601  
 Einziehung bei unerlaubt betriebenen Bankgeschäften (BGH) ..... 601  
 Begriff der kriminellen Vereinigung (BGH) ..... 601  
 Abgrenzung von Tatmitteln und Taterträgen (BGH) ..... 602

**Verfahrens- und Kostenrecht**

Von Norbert Schneider

*N. Schneider*, Gerichtskosten bei vorangegangenem Mahnverfahren ..... 603  
 Zulässigkeit gestaffelter Wertfestsetzungen (OLG Koblenz) ..... 604  
 Hebegebühr auch bei Weiterleitung festgesetzter Kosten (LG München I) ..... 604  
 Gegenvorstellung gegen Streitwertfestsetzung (OLG Stuttgart) ..... 605

**Anwalt und Kanzlei**

Von Christian Dahns

Unzulässige Bezeichnung als „Notar & Mediator“ (BGH) ..... 606  
 Pflicht zur Prüfung von Rechtsmittelbegründungsfristen (BGH) ..... 606  
 Zustellung ohne Zustelldatum (BGH) ..... 607

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 Demier* (Ver-  
 kehrsrecht); Rechtsanwältin *Dr. Melanie*  
*Döge, LL.M.* (Gesellschaftsrecht); Rechts-  
 anwalt *Michael Dollmann* (Koordination  
 und Schlussredaktion); Rechtsanwalt  
*Tobias Freudenberg* (Insolvenzrecht);  
 Rechtsanwältin *Anje Glinski* (Anwalt

und Kanzlei); Rechtsanwältin *Irina*  
*Huth* (Familienrecht); Rechtsanwalt  
*Dr. Andreas Kappus* (Miet- und Immo-  
 bilienrecht); Rechtsanwältin *Dr. Maria*  
*Naucke-Lömkner* (Erbrecht); Rechtsan-  
 wältin *Dr. Susanne Reinemann* (Verfah-  
 rens- und Kostenrecht); Rechtsanwalt  
*Prof. Dr. Achim Schunder* (Arbeitsrecht);  
 Rechtsanwältin *Dr. Monika Spiekermann*  
 (Baurecht); Rechtsanwalt *Dr. Stephan*  
*Tausch* (Strafrecht).

**Redaktionsrichtlinie C.H.BECK:**  
 Redaktionsrichtlinien und Werkabkür-  
 zungen sind im Zitierportal des Verlags  
 C.H.BECK abrufbar: www.zitierportal.de

**Urheber- und Verlagsrechte:** Alle in die-  
 ser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge  
 sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt  
 auch für die veröffentlichten Gerichts-  
 entscheidungen und ihre Leitsätze, so-  
 weit sie vom Einsendenden oder von der

Schriftleitung erarbeitet oder redigiert  
 worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch  
 im Hinblick auf Datenbanken und ähn-  
 lichen Einrichtungen. Kein Teil dieser  
 Zeitschrift darf außerhalb der engen  
 Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne  
 schriftliche Genehmigung des Verlags in  
 irgendeiner Form vervielfältigt, verbei-  
 tet oder öffentlich wiedergegeben oder  
 zugänglich gemacht, in Datenbanken  
 aufgenommen, auf elektronischen Da-  
 tenträgern gespeichert oder in sonstiger  
 Weise elektronisch vervielfältigt, ver-  
 breitet 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 89-398, 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 Ver-  
 leger in München.

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

**Bezugspreise 2022:** Der Bezugspreis von  
 NJW-Spezial ist im Bezugspreis von  
 NJW enthalten.  
 Jahrestitelei und -register sind nur noch  
 mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

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



# NJW

# Neue Juristische Woche

WU  
D3-Z171

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

## Aus dem Inhalt

- H. Altmeyden*  
Der GmbH-Geschäftsführer als unabhängiger  
Treuhänder der Allgemeinheit 2785
- J. C. Kablo / J. Stein*  
Intersektionale Diskriminierungen und das AGG 2792
- L. Amhaouach / A. Kießling*  
Die einrichtungsbezogene Impfpflicht – eine Bilanz 2798
- T. Zimmermann / E. Zimmermann*  
Politischer Einflusshandel und Maskendeals 2804
- A. Staudinger / J. Busse*  
Die Entwicklung des Reiserechts 2807
- R. Böttcher*  
Entwicklung des Grundbuch- und Grundstücksrechts 2812
- BGH*  
Keine Ersatzpflicht der Vorverkaufsstelle bei pandemie-  
bedingt abgesagtem Konzert (Anm. S. Schwemmer) 2830
- BGH*  
Werkstattrisiko nach Abtretung der Forderung an  
Reparaturwerkstatt (Anm. B. Heßeler) 2840
- BAG*  
Coronabedingte Betriebsschließung und Betriebsrisiko  
(Anm. M. Kock) 2867
- BFH*  
Zeitpunkt des Eingangs eines beA-Schriftsatzes 2872

Mit Beilage:

NJW-Spezial Heft 19/2022

  
C.H. BECK

## 39/2022

22. September 2022  
75. Jahrgang S. 2785–2872  
www.njw.de

Aus NJW-aktuell

Jubiläumsquiz

NJW **75**

Interview

Kirche und  
Krypto

Forum

Barrister auf  
Barrikaden



0150202239

# INHALT

## Aufsätze

Holger Altmeppen

**Der GmbH-Geschäftsführer als unabhängiger Treuhänder der Allgemeinheit** 2785

In dem Beitrag wird auch aus historischen Grundlagen des Aktien- und des Geschäftsbesorgungsrechts abgeleitet, dass GmbH-Geschäftsführer weder Arbeitnehmer noch arbeitnehmerähnlich noch abhängig beschäftigt sind.

Julia Catharina Kahlo / Jaqueline Stein

**Intersektionale Diskriminierungen und das AGG** 2792

Nach einer Darstellung, wie das AGG intersektionale Diskriminierungen angemessen bewältigen kann, wird im Beitrag auch aufgezeigt, wie Barrieren bei der gerichtlichen Geltendmachung überwunden werden können.

Lamia Amhaouach / Andrea Kießling

**Die einrichtungsbezogene Impfpflicht – eine Bilanz nach sechs Monaten** 2798

Seit gut einem halben Jahr gilt die einrichtungsbezogene Impfpflicht. Zeit für eine erste Bilanz vor allem zu den Fragen, wie die Länder mit den Vorgaben des § 20a IfSG umgehen und wie es mit dieser Impfpflicht weitergeht.

## Zur Rechtsprechung

Till Zimmermann / Frank Zimmermann

**Politischer Einflusshandel und Maskendeals** 2804

(BGH NJW 2022, 2856)

## Bericht

Ansgar Staudinger / Jan Busse

**Die Entwicklung des Reiserechts im ersten Halbjahr 2022** 2807

Roland Böttcher

**Die Entwicklung des Grundbuch- und Grundstücksrechts bis Juni 2022** 2812

## Forum

Hans-Günter Henneke

**Verantwortung im öffentlich-rechtlichen Rundfunk** 2818

## NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Anzeigenschwerpunkt	21
Tücken richterlicher Rechtsfortbildung H. Prütting		Kirche und Krypto B. Kirschbaum		Lifestyle in Tax & Law	
Agenda	6	Forum	15	Rubrikenmarkt	28
Meldungen / Kolumne	7	Barrister auf den Barrikaden P. Simon		web.report	32
Gesetzgebung	8	Haftungsseite	17	Stellenmarkt	33
Rechtsprechung in Kürze	8	Drittweiterklage im Regressprozess D. Karadag		Beck'sche Zeitschriften	52
Entscheidung der Woche	9	Ausbildung & Karriere	19	Buchhinweise	54
NJW-Jubiläumsquiz	10	Die Justiz macht sich locker J. Jahn		Personalien	56
				Heftvorschau/Impressum	58

# INHALT

## Rechtsprechung



### Europäische Gerichte

EuGH 01.08.22 – C-411/20  
**Sofortiger Anspruch auf Kindergeld auch für erwerbslose EU-Ausländer** 2823

OLG Hamm 12.04.22 – 7 O 170/21  
**Unfallmanipulation bei Streifschaden an geparktem Fahrzeug** 2853

OLG Celle 10.08.22 – 21 WF 87/22  
**Einstweilige Anordnung auf Mitbenützung der Ehwohnung** 2855

### Verfassungsgerichte

BVerfG 24.05.22 – 1 BvR 2342/17  
**Urheberrechtliche Vergütung für direkt an gewerbliche Endkunden veräußerte PCs** 2828

### Strafgerichte

BGH 05.07.22 – StB 7/22 ua  
**Tatbestandliche Grenzen der Mandatsträgerkorruption – Maskenaffäre** 2856

### Zivilgerichte

BGH 13.07.22 – VIII ZR 317/21  
**Keine Ersatzpflicht der Vorverkaufsstelle bei pandemiebedingt abgesagtem Konzert** (Anm. S. Schwemmer) 2830

### Verwaltungsgerichte

VGH Mannheim 01.08.22 – 2 S 437/22  
**Sitzungspolizeiliche Anordnung wegen Corona** 2865

BGH 26.04.22 – VI ZR 147/21  
**Umgang mit Werkstatttrisiko nach Abtretung der Forderung an Reparaturwerkstatt** (Anm. B. Heßeler) 2840

### Arbeitsgerichte

BAG 04.05.22 – 5 AZR 366/21  
**Coronabedingte Betriebsschließung und Betriebsrisiko** (Anm. M. Kock) 2867

BGH 06.05.22 – V ZR 282/20  
**Mangelkenntnis des Käufers bei Vertragsabschluss durch vollmachtlosen Vertreter** 2843

BAG 23.02.22 – 10 AZR 99/21  
**Erfüllung des Anspruchs auf Freistellungstage bei Arbeitsunfähigkeit (Ls.)** 2871

BGH 22.06.22 – XII ZB 544/21  
**Berücksichtigung eines Privatgutachtens zur Geschäftsfähigkeit des Betreuten** 2845

### Finanzgerichte

BayObLG 21.03.22 – 102 AR 196/21  
**Streit um bauvertragliche Verkehrssicherungspflichtverletzung – Zuständigkeit** 2849

BFH 25.05.22 – X B 158/21  
**Zeitpunkt des Eingangs eines über das beA übermittelten Schriftsatzes** 2872

## Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 19/2022

Familienrecht  
**Falscher Geschlechtseintrag im Geburtenregister**

Erbrecht  
**Wohnungsrecht an Immobilie – keine Zehn-Jahres-Frist**

Verkehrsrecht  
**Elektrofahrzeuge und schadensrechtliche Ausprägungen**

Baurecht  
**Leistungsverweigerungsrecht nach Bedenkenanzeige?**

Gesellschaftsrecht  
**Gemischte Gesamtvertretung und -prokura**

Arbeitsrecht  
**Darlegungs- und Beweislast für Überstunden**

Insolvenzrecht  
**Kein Wiedereinstellungsanspruch in der Insolvenz**

Strafrecht  
**Verfassungswidriger Zehnfinger- und Handflächenabdruck**

Anwalt und Kanzlei  
**Gerichtskosten bei vorangegangenen Mahnverfahren**

Alle Rubriken  
**Rechtsprechungsübersichten**

# Betriebs Berater

BB

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z11

39 | 2022

ESG/M&A ... Business Judgement Rule ... Grundsteuer ... Nichterreichbarkeit ... Recht ... 26.9.2022 | 77. Jg. Seiten 2177–2240



## DIE ERSTE SEITE

**Prof. Dr. Christoph Schalast**, RA/Notar

Eckpunkte für ein Zukunftsfinanzierungsgesetz:

Neustart für Start-up-Deutschland?

## WIRTSCHAFTSRECHT

**Dr. Christoph Louven**, RA

ESG: Der Umgang mit Chancen und Risiken beim Unternehmenskauf | 2178

## STEUERRECHT

**Patrick Bernd Findeis**, StB

Die neue Grundsteuer – neue Pflichten am Jahresanfang | 2200

## BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

**Susann Ihlau**, WP/StB, und **Nils Enneken**

Anforderungen aus Sorgfaltspflichten der Business Judgement Rule im Rahmen von Unternehmenstransaktionen | 2219

## ARBEITSRECHT

**Vanessa Dorothea Dohrmann**, LL.M.

Das Recht auf Nichterreichbarkeit – Notwendigkeit und Gestaltungsoptionen | 2228

**Ronja May**

Die Arbeitsbedingungenrichtlinie (EU) 2019/1152 und ihre Auswirkungen auf Kündigungen und Abrufarbeit – Praxisrelevante Neuerungen und mögliche Unsicherheiten | 2232

Wirtschaftsrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

**EuGH:** Allgemeine und unterschiedslose Vorratsdatenspeicherung generell unionsrechtswidrig (20.9.2022 – verb. Rs. C-793/19 und C-794/19)

**EuGH:** Präventive Vorratsdatenspeicherung zur Bekämpfung von Straftaten des Marktmissbrauchs unzulässig (20.9.2022 – verb. Rs. C-339/20 und C-397/20)

**EuGH/GA-SA:** Wettbewerbsbehörde kann Vereinbarkeit einer Geschäftspraxis mit der DSGVO prüfen (20.9.2022 – C-252/21)

**OLG Karlsruhe:** Kein Ausschluss aus Vergabeverfahren wegen Einbindung der luxemburgischen Tochtergesellschaft eines US-amerikanischen Unternehmens als Hosting-Anbieterin (7.9.2022 – 15 Verg 8/22)

Verwaltung

**DAV:** Expertengremien für die Besetzung von Richterstellen gefördert

**EP:** Stellungnahme zum KI-Gesetz

Aufsatz

ESG/M&A

Dr. Christoph Louven, RA

ESG: Der Umgang mit Chancen und Risiken beim Unternehmenskauf

Der Einfluss von ESG auf Unternehmenskäufe wächst beständig. Immer häufiger wählen Käufer Zielgesellschaften auf der Basis von ESG-Kriterien und einem besonders starken ESG-Profil aus. Strategische Investoren streben an, ihre ESG-Resilienz und die ihrer eigenen Unternehmensgruppe durch Auswahl von Zielunternehmen auf der Basis deren starken ESG-Profiles zu verbessern. Für das Investitionsverhalten von Private-Equity-Fonds haben ESG-Kriterien schon seit einigen Jahren stark an Bedeutung gewonnen. Dies dürfte in Zukunft noch häufiger der Fall sein. Private-Equity-Fonds verpflichten sich auf ESG-spezifische Anlagestandards, etwa angelehnt an die UN Principles of Responsible Investments. Während solche Anlagestandards früher primär auf den Ausschluss nicht nachhaltiger Investitionsobjekte gerichtet waren, zielen sie heute zunehmend auf die Auswahl von Anlageobjekten (im hiesigen Kontext also Zielgesellschaften), die zur Verwirklichung von Nachhaltigkeitszielen beitragen können. Die Zahl derart ESG-motivierter Unternehmenskäufe, in denen „M&A ... als Turbo genutzt werden“ kann, um Nachhaltigkeitsziele zu erreichen, wird weiter zunehmen. Umgekehrt prüfen potentielle Verkäufer, die bei sich oder in ihren Tochtergesellschaften erforderliche ESG-motivierte Maßnahmen und Investitionen zur Erhaltung der wirtschaftlichen Rentabilität nicht (mehr) selbst vorzunehmen bereit sind, das ESG-Profil ihres Geschäftsmodells und das ihrer Tochtergesellschaften oder Geschäftsbereiche und identifizieren auf dieser Grundlage potentielle Verkaufsobjekte. Aber auch bei Unternehmenskäufen, die nicht ESG-motiviert sind, spielen ESG-Risiken der Zielgesellschaft eine Rolle. Denn auch diese Zielgesellschaften müssen etwa Sorgfaltspflichten in Lieferketten einhalten, Whistleblowing ermöglichen, könnten Beklagte von Nachhaltigkeitsklagen werden oder könnten Risiken aus ESG-Vorfällen gewärtigen. Deshalb werden Chancen und Risiken, die ESG-Aspekte bieten, auch bei Unternehmenskäufen nicht börsennotierter Zielgesellschaften, die den Gegenstand der Ausführungen bilden sollen, eine stetig wachsende Bedeutung bekommen. Der Beitrag beleuchtet zunächst die Konsequenzen für den Transaktionsprozess (Auswahl der Zielgesellschaft, Festlegung des Transaktionsperimeters, Due Diligence, vorvertragliche Aufklärungspflichten). Ein Schwerpunkt soll sodann auf die Frage gesetzt werden, mit welchen Mitteln der Vertragsgestaltung die ESG-bezogenen Chancen und Risiken Verkäufer und Käufer im Unternehmenskaufvertrag zugeordnet werden können. Besonderheiten einzelner Branchen bleiben unberücksichtigt.

2177

Steuerrecht

Die Woche im Blick

2198

Entscheidungen

**EuGH:** Staatliche Beihilfen – Nichtbesteuerung passiven Einkommens aus Zinsen und Nutzungsentgelten – Anrechnung der im Ausland entrichteten Steuer zur Vermeidung der Doppelbesteuerung (15.9.2022 – C-705/20)

**EuGH:** Ort des Entstehens der Steuerschuld – Recht auf Vorsteuerabzug – Verkauf eines Grundstücks zwischen Steuerpflichtigen (15.9.2022 – C-227/21)

**BFH:** Organschaft bei GmbH & Co. KG (1.2.2022 – V R 23/21)

**BFH:** Einkünftezurechnung bei sog. doppelter Treuhand (4.5.2022 – I R 19/18)

**BFH:** Nichtannahme einer Zollanmeldung wegen Verstoßes gegen das Arzneimittelgesetz (AMG) – keine eigene arzneimittelrechtliche Prüfungsbefugnis der Zollbehörde – Feststellungswirkung fachbehördlicher Entscheidungen – Beschränkung der Sachaufklärungspflicht des FG (17.5.2022 – VII R 4/19)

**BVerwG:** Die Erhebung einer kommunalen Wettbürosteuer ist unzulässig (20.9.2022 – 9 C 2.22, 9 C 3.22, 9 C 4.22)

**FG Berlin-Brandenburg:** Anwendung des § 52d FGO auf Rechtsanwaltsgesellschaft (6.7.2022 – 9 K 9009/22)

2178

Verwaltung

**FinMin NRW:** Besteuerung von Photovoltaik-Anlagen: Bundesregierung setzt Länderforderungen um

Aufsatz

Grundsteuer

Patrick Bernd Findeis, StB

2200

Die neue Grundsteuer – neue Pflichten am Jahresanfang

Die Grundsteuerreform bürdet Grundstückseigentümern neue Anzeigepflichten auf und stattet diese, je nach anwendbarem Recht, mit längeren oder kürzeren Fristen aus. Im Beitrag wirft der Autor für den Praktiker Licht auf die zum 1.1.2023 zu erfüllenden Anzeigepflichten nach dem Bewertungsgesetz (BewG). Die daraus folgenden, aktuell anzugehenden Konsequenzen werden aufgezeigt. Um die Anzeigepflichten systematisch einordnen zu können, wird zunächst der Regelungsrahmen vom Steuergegenstand, über die Bewertungsmodelle hin zum Hauptfeststellungszyklus gespannt und kurz erläutert. Im Anschluss werden die zwischen den Hauptfeststellungszeitpunkten gesetzlich normierten Anzeigepflichten nach dem BewG besprochen. Dabei wird auch auf die vom 1.1.2022 bis 31.12.2024 reichende Parallelphase eingegangen, in der altes und neues Grundsteuerrecht parallel anzuwenden sind. Der Beitrag endet mit einem kurzen Exkurs in die Anzeigepflichten des Grundsteuergesetzes (GrStG).

Entscheidungen

**EuGH:** Regelung der optionalen Besteuerung – Grundsätze der steuerlichen Neutralität, der Effektivität und der Verhältnismäßigkeit (30.6.2022 – C-56/21) 2205

**BFH:** Kein Werbungskostenabzugsverbot gemäß § 12 Nr. 3 EStG bei der Haftungsanspruchnahme des Geschäftsführers für Lohnsteuer, die auf den eigenen Arbeitslohn entfällt (8.3.2022 – VI R.19/20) 2210

**FG Münster:** PKW Privatnutzung – Beweis des ersten Anscheins (16.8.2022 – 6 K 2688/19 E) 2213

Neuerscheinung Buch

Zentes/Glaab (Hrsg.)

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

## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

2217

#### Verwaltung

**BMF:** Rücklage für Ersatzbeschaffung (R 6.6 EStR) – Vorübergehende Verlängerung der Reinvestitionsfristen (20.9.2022 – IV C 6 – S 2138/19/10002 :003)

#### Rechnungslegung

**IOSCO:** Befürwortung von ESG-Prüfungsstandards  
**GSSB:** Überarbeitung der Standards für Arbeitsbelange  
**DRSC:** „Nachhaltig Werte schaffen“ – Webcast-Reihe mit Deloitte

#### Wirtschaftsprüfung

**WPK:** Bekämpfung der Geldwäsche – Jahresbericht 2021 der FIU  
**IDW:** Positionspapier Trendwatch „Die neue Mobilität“

#### Betriebswirtschaft

**Bitkom:** Nur jedes zweite Unternehmen hat einen Notfallplan für Cyberattacken  
**Ifo:** Homeoffice etabliert sich in Deutschland mit 1,4 Tagen pro Woche  
**KfW:** ifo-Mittelstandsbarometer – Maue Stimmung, düsterer Ausblick

### Aufsatz

**Business Judgement Rule**

Susann Ihlau, WP/StB, und Nils Enneken

2219

#### Anforderungen aus Sorgfaltspflichten der Business Judgement Rule im Rahmen von Unternehmenstransaktionen

Im Rahmen von Unternehmenstransaktionen haben Vorstände und Geschäftsführer die Sorgfaltspflichten der Business Judgement Rule zu erfüllen. Inwieweit diese Erfordernisse eingehalten wurden, ist im Nachhinein häufig Gegenstand gerichtlicher Entscheidungen. Umso wichtiger ist es für die handelnden Organe, die entsprechenden Anforderungen, insbesondere an die Due Diligence und Bewertungen, im Transaktionsprozess zum Zeitpunkt der Transaktion zu kennen. In dem Beitrag werden zunächst die Sorgfaltspflichten aus der Business Judgement Rule dargestellt. Anschließend werden die Anforderungen an die wirtschaftliche Betrachtung in den einzelnen Phasen des Transaktionsprozesses (Due Diligence, Bewertung, Share Purchase Agreement) thematisiert.

### Entscheidungen

**BFH:** Aufwendungen für erstmalige Landgewinnung als nachträgliche Herstellungskosten des Grund und Bodens (10.2.2022 – IV R 33/18 – dazu BB-Kommentar von **Dr. Florian Kleinmanns**, StB/RA/FAStR) 2224

**BFH:** Zur Frage des Übergangs wirtschaftlichen Eigentums durch Einräumung von Filmverwertungsrechten (14.4.2022 – IV R 32/19 – dazu BB-Kommentar von **Dr. Matthias Geurts**, RA) 2225

**OLG Düsseldorf:** Feststellung der Ausschüttungsquote in der ewigen Rente und die Beurteilung der Bagatellgrenze (27.6.2022 – I-26 W 13/18 [Akte] – dazu BB-Kommentar von **Prof. Dr. Volker H. Peemöller**) 2226

### Neuerscheinung Buch

Koch

Corporate Governance case by case

3. Auflage 2022, 253 S., Broschur, € 29,-

ISBN: 978-3-8005-1812-8 / Infos unter: shop.ruw.de/18128

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

2227

#### Entscheidungen

**BAG:** Urlaubsabgeltung – Ausschlussfrist (24.5.2022 – 9 AZR 461/21)

**BAG:** Auslegung Allgemeiner Geschäftsbedingungen – Reichweite einer Bezugnahme Klausel – Anspruch auf Zahlung eines Zusatzgeldes nach TV T-ZUG NRW (27.4.2022 – 4 AZR 289/21)

**BAG:** Berufung – Einlegung als elektronisches Dokument – Einlegung zur Bearbeitung durch das Gericht bei führender Papierakte (1.8.2022 – 2 AZB 6/22)

**BAG:** Nichtzulassungsbeschwerde – Einreichung von Beschwerde- und Beschwerdebegründungsschrift – Anforderungen an eine ausreichende einfache Signatur (25.8.2022 – 2 AZN 234/22)

### Aufsätze

**Nichterrreichbarkeit**

Vanessa Dorothea Dohrmann, LL.M.

2228

#### Das Recht auf Nichterrreichbarkeit – Notwendigkeit und Gestaltungsoptionen

Anywhere and anytime – so lautet das zentrale Motto der modernen Arbeitswelt 4.0. Einen wesentlichen Bestandteil dessen bildet die Zunahme ständiger dienstlicher Erreichbarkeit außerhalb der regulären Arbeitszeit. Damit verbunden sind regelmäßig negative Folgen für die Beschäftigten, sei es in Form einer Verwischung der Grenzen zwischen Arbeits- und Privatleben oder nachteiliger Auswirkungen auf die Gesundheit. Wenngleich bislang kein entsprechender Entwurf der Kommission veröffentlicht wurde, bietet die Debatte auf EU-Ebene zumindest Anlass, in Deutschland ebenfalls über die Notwendigkeit und die Gestaltungsoptionen des Rechts auf Nichterrreichbarkeit nachzudenken. Dem widmet sich der vorliegende Beitrag.

Ronja May

2232

#### Die Arbeitsbedingungenrichtlinie (EU) 2019/1152 und ihre Auswirkungen auf Kündigungen und Abrufarbeit

– Praxisrelevante Neuerungen und mögliche Unsicherheiten  
 Am 1.8.2022 trat das Gesetz zur Umsetzung der Arbeitsbedingungenrichtlinie in Kraft. Es wurden elf Arbeitsgesetze reformiert. An dieser Stelle liegt der Fokus auf den Änderungen im Nachweisgesetz (NachwG) und im Teilzeit- und Befristungsgesetz (TzBfG).

### Entscheidung

**BAG:** Betriebsratswahl – Anfechtung – schriftliche Stimmabgabe – räumlich weit entfernte Betriebsteile und Kleinbetriebe (16.3.2022 – 7 ABR 29/20 – dazu BB-Kommentar von **Prof. Dr. Tim Jesgarzewski**, RA/FAArbR) 2236



Fortbildungszertifikat nach § 15 FAO

www.bb-selbststudium.de



### Die Erste Seite

Prof. Dr. Christoph Schalast, RA/Notar

Eckpunkte für ein Zukunftsfinanzierungsgesetz: Neustart für Start-up-Deutschland?

Impressum/Vorschau

VIII



97. Jahrgang / 20. September 2022 / Nr. 27

# SW *D3-Z25*



Steuer- und Wirtschaftskartei

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

## **Kalte Progression**

Anpassung der wesentlichen Beträge im Überblick

## **Nicht endbesteuerte Kapitaleinkünfte**

KESt-Steuerreporting und Aufzeichnungspflichten

## **Umsatzsteuer**

USt-Update: Aktuelles auf einen Blick

Umsatzsteuerschulden kraft Rechnung

## **Rechtsprechung**

VwGH-Judikatur aus dem März 2022



### In diesem Heft

Abschaffung der kalten Progression im Ministerrat beschlossen (SWK-Redaktion)	1054
Zinsanpassung bei Stundungs-, Anspruchs-, Aussetzungs-, Beschwerde- und Umsatzsteuerzinsen	1058
KESSt-Steuerreporting und Aufzeichnungspflichten bei nicht endbesteuerten Kapitaleinkünften (Cserny / Franke)	1059
Umsatzsteuer-Update September 2022: Aktuelles auf einen Blick (M. Mayr)	1066
September-Session des VfGH	1072
Umsatzsteuerschulden kraft Rechnung – steuer- und finanzstrafrechtliche Implikationen in der Praxis (Huber / Lacha / Obermann)	1073
Zins-Swap-Geschäft der Stadt Linz ungültig	1083
Aktuelle VwGH-Rechtsprechung (Bodis)	1084
<ul style="list-style-type: none"><li>■ Beitragszahlungen als Werbungskosten</li><li>■ Rückstellungsbildung iZm Ersatzleistungsverpflichtungen</li><li>■ Homöopathische Präparate als außergewöhnliche Belastung?</li><li>■ Vorsteuerabzug einer Stadtpfarre</li><li>■ Verjährungsfrist bei Abgabenhinterziehung</li><li>■ Grunderwerbsteuer und Aufhebungsvereinbarung</li><li>■ Akteneinsicht des Masseverwalters</li><li>■ Zuständigkeit des Zollamtes Österreich</li><li>■ Kommunalsteuer und Pflegekräftevermittlung</li><li>■ Kommunalsteuer und Kinderbetreuung</li><li>■ Kommunalsteuer und Körpersport</li></ul>	

Impressum: Siehe Umschlagseite gegenüber

Inhaltsverzeichnisdienst per E-Mail.

Anmeldung unter <https://www.lindeverlag.at/newsletter>

# SWK

Steuer- und Wirtschaftskartei

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

**Tel. Redaktion:** +43 1 24 630, **Fax:** DW 751  
**E-Mail Redaktion:** [redaktion@lindeverlag.at](mailto:redaktion@lindeverlag.at)  
**Tel. Verlag:** +43 1 24 630 Serie, **Fax:** DW 723  
**Adresse:** 1210 Wien, Scheydgasse 24

9/2022

S. 417–468, ART.-NR. 206–225

September 2022

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z137

# ZFR



ZEITSCHRIFT FÜR FINANZMARKTRECHT

Herausgeber: Olaf Riss, Martin Winner,  
Rainer Wolfbauer

## BEITRÄGE

- » **Christa Drobesh/Annegret Droschl-Enzi:** FMA-Rundschreiben zur Prävention von Geldwäscherei und Terrorismusfinanzierung 2022 – Wesentliche Neuerungen im Überblick
- » **Ulrich Palma:** Spätücktritt von der Lebensversicherung – eine Übersicht über die jüngsten Entwicklungen
- » **Matthias Lehmann:** AGB von Kreditkartenunternehmen – Was ist überhaupt noch zulässig?
- » **Christiane Denkmaier/Martina Eliskases:** Keine richtlinienkonforme Interpretation des § 16 Abs 1 VKrG aF – Konsequenzen für betroffene Verbraucher

## JUDIKATUR

- » **EuGH:** Missbräuchlichkeitsprüfung einer Klausel trotz rechtskräftigen Mahnbescheids
- » **OGH:** Fremdwährungskreditvertrag und das „Trennungsmo­dell“
- » **BVwG:** Ist die Krypto-Pfandleihe ein konzessionspflichtiges Kreditgeschäft?

## AKTUELLES

- » Erste Verordnungen der FMA zum Pfandbriefgesetz

**EDITORIAL** Ich hab' ein Pfand in meiner Hand...

417

**BEITRÄGE****Christa Drobesh/Annegret Droschl-Enzi: FMA-Rundschreiben zur Prävention von Geldwäscherei und Terrorismusfinanzierung 2022 – Wesentliche Neuerungen im Überblick**

421

Die FMA-Rundschreiben zur Prävention von Geldwäscherei und Terrorismusfinanzierung stehen an der Schnittstelle zwischen internationalen, europäischen und nationalen Vorgaben. Sie stellen die Rechtsansicht der FMA dar und sollen den Verpflichteten als Orientierungshilfe dienen. Im Rahmen einer Aktualisierungsrunde wurden die einschlägigen FMA-Rundschreiben 2022 auf den neuesten Stand gebracht. Der Beitrag gibt einen Überblick über die wesentlichen Neuerungen.

**Ulrich Palma: Spätücktritt von der Lebensversicherung – eine Übersicht über die jüngsten Entwicklungen**

427

Das Thema Spätücktritt von der Lebensversicherung beschäftigte den 7. Senat des OGH in den letzten Jahren wie wohl kein anderes. Allein seit der EuGH-E *Rust-Hackner* am 19. 12. 2019 musste er 55 Mal dazu entscheiden. Der Beitrag stellt die wichtigsten Entwicklungen zum Thema Spätücktritt von der Lebensversicherung seit 22. 10. 2020 überblicksartig dar.

**JUDIKATUR IM FOKUS****Matthias Lehmann: AGB von Kreditkartenunternehmen – Was ist überhaupt noch zulässig?**

433

Der OGH hat die Kreditkartenbedingungen eines großen Anbieters einer eingehenden Überprüfung unterzogen und dabei abermals zahlreiche Klauseln für unwirksam erklärt. Damit wird der Spielraum für deren Abfassung immer geringer und die Frage nach noch zulässigen Gestaltungen immer dringender. Ungeklärt bleibt daneben die allgemeine Frage des Verhältnisses des ZaDiG zu den Rechtsgrundlagen für die ABG-Kontrolle.

**Unzulässige Klauseln in Kreditkarten-AGB**

438

**Christiane Denkmaier/Martina Eliskases: Keine richtlinienkonforme Interpretation des § 16 Abs 1 VKrG aF – Konsequenzen für betroffene Verbraucher**

440

Auch nach der Entscheidung des EuGH zu *Lexitor* verneint der OGH die RL-konforme Interpretation des § 16 Abs 1 VKrG aF und damit die Reduktion laufzeitunabhängiger Kosten. Der Beitrag beschäftigt sich mit einzelnen Aspekten dieser Entscheidung und daraus resultierenden Haftungsfragen.

**Keine Rückerstattung laufzeitunabhängiger Kosten bei vorzeitiger Kredittilgung von „Altfällen“ (prae *Lexitor*)**

443

**Einfluss der EuGH-Entscheidung *Lexitor* auf die vorzeitige Kreditrückzahlung nach § 16 VKrG aF**

445

**JUDIKATUR****EuGH****Missbräuchlichkeitsprüfung im Vollstreckungsverfahren trotz rechtskräftigen Mahnbescheids**

447

**Amtswegiges Aufgreifen der Missbräuchlichkeit einer Klausel**

449



## INHALTSVERZEICHNIS

**OGH****»BANKRECHT**

Trennung zwischen Fremdwährungskreditvertrag und Geldwechselvertrag	451
Fremdwährungskredit: Bestätigung des „Trennungsmodells“	453
Fremdwährungskreditvertrag ohne Vorschrift über die Umrechnung	454

**»VERSICHERUNGSRECHT**

Auslegung eines Lebensversicherungsvertrages: zugesicherter oder bloß prognostizierter Auszahlungsbetrag?	455
---	-----

**BVwG**

Ist die Krypto-Pfandleihe ein konzessionspflichtiges Kreditgeschäft?	457
--	-----

**AKTUELLES** (Rainer Wolfbauer)

Aktuelle Gesetzesvorhaben	460
Novelle zur FMA-Incoming-Plattform-Verordnung	461
Änderung der FMA-Gebührenverordnung	461
Änderung der FMA-Kostenverordnung 2016	462
Geänderte Leitlinien der EIOPA zur Solvabilität II-Richtlinie	463

**IMPRESSUM**

468

15. Jahrgang / September 2022 / Nr. 9

# BFG <sup>D3-Z45</sup>

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

**BFG-Entscheidungen aus erster Hand**

**Linde**  
www.lindeverlag.at

## **Interview**

Mag. Herbert Kovar, Deloitte

## **BFG und Höchstgerichte**

Mindest-KöSt bei Verschmelzung

## **Einkommensteuer**

Gewerblicher Grundstückshandel

Anforderungen an Sachverständigengutachten

Zu- und Abflussprinzip beim Unterhaltsabsetzbetrag

## **Versicherungssteuer**

Mitgliedsbeiträge als Versicherungsentgelt

## **NoVA**

Vergütung und Zulassungsbesitzer

## **Zollrecht**

Verwaltungsabgaben aufgrund fehlerhafter Anmeldung?

## Inhalt

### **„Unternehmen bevorzugen nachhaltige Maßnahmen in Richtung Ökologisierung“**

Im BFG journal zu Gast: Mag. Herbert Kovar, Wirtschaftsprüfer und Steuerberater, Geschäftsführer und Managing Partner Tax & Legal bei Deloitte, im Gespräch mit Prof. Dr. Angela Stöger-Frank 257

---

### **Pauschale Freibeträge: Behinderung muss nachgewiesen werden**

(BFG 1. 9. 2022, RV/7100165/2022) 259

---

### **Gewerblicher Grundstückshandel bei Verkauf von 30 Parzellen**

(BFG 20. 7. 2022, RV/7105561/2017 – Klaus Hirschler / Gottfried Sulz / Christian Oberkleiner / Lukas Bernwieser) 260

---

### **Anforderungen an ein Sachverständigengutachten zum Nachweis einer kürzeren Nutzungsdauer**

(BFG 22.08.2022, RV/1100038/2020 – David Gerner) 269

---

### **Zu- und Abflussprinzip bei Unterhaltsabsetzbetrag nicht anzuwenden**

(BFG 1. 7. 2022, RV/7102296/2016 – Andrea Pamperl) 272

---

### **BFG und Höchstgerichte: Mindestkörperschaftsteuer: Zeitpunkt des Überganges bei Verschmelzung**

(VwGH 8. 4. 2022, Ro 2021/13/0015; BFG 5. 5. 2021, RV/7101072/2013 – Katharina Deutsch) 276

---

### **Mitgliedsbeiträge eines Vereins als Versicherungsentgelt**

(BFG 10. 12. 2021, RV/7105971/2017 – Katharina Luka) 278

---

### **Vergütung der Normverbrauchsabgabe an eine Person, die nicht Zulassungsbesitzer ist**

(BFG 28. 7. 2022, RV/7102109/2021 – Monika Ahorn) 281

---

### **Festsetzung von Verwaltungsabgaben aufgrund von Fehlern in der Zollanmeldung**

(BFG 29. 4. 2022, RV/1200039/2018 – Herbert Schober) 284

---

### **Rekurs Kontoeinschau: Keine nochmalige Bewilligung eines Auskunftsverlangens**

(BFG 20. 6. 2022, KR/2100001/2022; KR/2100002/2022) 292

---

### **Impressum**

259

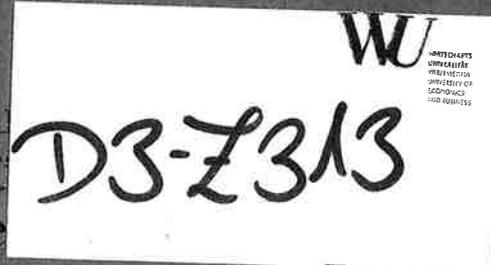
# der gemeinde haushalt

**9** Fachzeitschrift

**2022**

123. Jahrgang

für das kommunale Haushalts- und  
das Kassen-, Rechnungs- und Prüfungs-  
das gesamte kommunale Abgabewesen



## Inhalt

### Aufsätze

- Prof. Dr. Christian Fritze**, Professor für Öffentliche Finanzwirtschaft an der Hochschule für Polizei und öffentliche Verwaltung Nordrhein-Westfalen  
Rechnungsweseninduzierte Anreize zur Erhöhung der kommunalen Instandhaltungstätigkeiten – Modellhafte Untersuchung des § 36 Abs. 5 KomHVO NRW im Bereich des Gebäudevermögens ..... 193
- Ralf Meyer**, Diplom-Finanzwirt (FH) Diplom-Kaufmann, Dozent für kommunales Finanzmanagement und Steuerrecht an der Hochschule für Polizei und öffentliche Verwaltung Nordrhein-Westfalen  
Die Gemeinde als Kleinunternehmer – eine Handlungsoption nach Auslaufen der Übergangsfrist zur Neuregelung der Unternehmereigenschaft (§ 2b UStG)? ..... 202
- Robert Gmeiner**, Rechtsreferendar am LG Ellwangen (Jagst) und wiss. Hilfskraft am Lehrstuhl für Öffentliches Recht, Finanz- und Steuerrecht an der Universität Bielefeld  
Ist die Aufhebung einer Kostendeckungsregelung eine konnexitätsrelevante Aufgabenübertragung? – Zugleich eine Anmerkung zu LVerfG Sachsen-Anhalt, Urteil vom 19. Juli 2022 – LVG 44/21 ..... 207
- Günter Thiel**, Diplom-Verwaltungswirt (FH)  
Wiedereinsetzung in den vorherigen Stand bei Fristversäumnis durch Behörde – zugleich eine Besprechung von BFH, B. v. 08.02.2022 - IR 8/21 ..... 208
- Veranstaltungshinweis** ..... 209
- Aus der Rechtsprechung** ..... 210

Zeitschrift für

# VERGABERECHT UND BAUVERTRAGS RECHT

ZVB



WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z128

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

September 2022

09

301 – 340

## Vergaberecht

### Die Russland-Sanktionen der EU im Vergabebereich – Teil 1 *Michael Fruhmann* ➔ 305

VwGH – Frage des anwendbaren Verfahrensrechts bzw der  
Zuständigkeit einer nationalen Nachprüfungsstelle bei einer  
grenzüberschreitenden Auftragsvergabe *Clemens Mayr* ➔ 323

OGH – Zivilrechtlicher Anspruch auf Herausgabe von  
Ausschreibungsunterlagen?

*Hannes Pesendorfer und Matthias Rief* ➔ 329

## Bauvertragsrecht

Die vielen Ausprägungen des Pauschalvertrags

*Andreas Kropik und Sohejla Rejai* ➔ 332

OGH – Zur Ersparnisrechnung des § 27a KSchG bei Abbestellung  
des Werks *Philipp Springer* ➔ 335

→ Editorial . . . . .	301
<i>Von Johannes Schramm und Josef Aicher</i>	
ZVB-Aktuell . . . . .	304
<b>Vergaberecht</b>	
<b>Beitrag</b>	
→ Die Russland-Sanktionen der EU im Vergabebereich – Teil 1 . . . . .	305
<i>Seit Anfang April ist erstmalig im Bereich des öffentlichen Auftragswesens ein umfassendes Sanktionsregime gegen Russland in Kraft. Dieses verbietet nicht nur den Abschluss neuer (öffentlicher) Aufträge und Konzessionen, sondern auch die Abwicklung von bestehenden „Altverträgen“.</i>	
<i>Von Michael Fruhmann</i>	
ZVB-Leitsatzkartei	
→ ZVB-LSK 2022/57–67 . . . . .	315
<b>Rechtsprechung</b>	
→ Fehlende Eignung? – Erlaubnispflichtiger Abfallsammler oder erlaubnisfreier Rücknehmer? . . . . .	317
<b>VwGH 28. 3. 2022, Ro 2019/04/0226–5</b>	
<i>Mit Anmerkung und Praxistipp von Hannes Pesendorfer und Jacqueline Guger</i>	
→ Frage des anwendbaren Verfahrensrechts bzw der Zuständigkeit einer nationalen Nachprüfungsstelle bei einer grenzüberschreitenden Auftragsvergabe . . . . .	323
<b>VwGH 23. 6. 2022, EU 2022/0012 bis 0015</b>	
<i>Mit Anmerkung von Clemens Mayr</i>	
→ Nachprüfungsverfahren: „falsa demonstratio non nocet“ bei Bezeichnung der angefochtenen Entscheidung . . . . .	326
<b>VfGH 1. 3. 2022, E 1531/2021</b>	
<i>Mit Anmerkung von Petra Haigner und Leo Haslhofer</i>	
→ Zivilrechtlicher Anspruch auf Herausgabe von Ausschreibungsunterlagen? . . . . .	329
<b>OGH 23. 2. 2022, 3 Ob 19/22y</b>	
<i>Mit Anmerkung und Praxistipp von Hannes Pesendorfer und Matthias Rief</i>	

# Bauvertragsrecht

## Beitrag

→ Die vielen Ausprägungen des Pauschalvertrags .....

Grundsätzlich wird der Pauschalvertrag in zwei Grundtypen eingeteilt. Dabei wird idR der echte und der unechte Pauschalvertrag genannt. Die Komplexität und die Vielfältigkeit der Vereinbarungen, insbesondere in der Baupraxis, ermöglichen damit jedoch kein umfassendes Verständnis.

Von *Andreas Kropik und Sohejla Rejai*



## Rechtsprechung

→ Zur Ersparnisrechnung des § 27 a KSchG bei Abbestellung des Werks ..... **336**

OGH 14. 7. 2022, 1 Ob 121/22h

Mit Anmerkung und Praxistipp von *Philipp Springer*

## Standards

→ Impressum ..... **301**

### [MitarbeiterInnen dieses Hefts]

*Ina Fink*, LL.M.

Dr. *Michael Fruhmann*, Bundesministerium für Justiz

Dr. *Andreas Gföhler*, Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte

Mag. *Naomi Grill*, Rechtsanwaltsanwärtin bei FSM Rechtsanwälte

Mag. *Georg Gruber*, Vergabegericht

Mag. *Thomas Gruber*, Richter des Bundesverwaltungsgerichts

Mag. *Jacqueline Guger*, Rechtsanwaltsanwärtin bei Schramm Öhler Rechtsanwälte

*Petra Haigner*, LL.M. (WU), Rechtsanwaltsanwärtin bei Schramm Öhler Rechtsanwälte

Mag. *Leo Haslhofer*, Rechtsanwalt bei Schramm Öhler Rechtsanwälte

Dipl.-Ing. Dr. *Andreas Kropik*, TU Wien

Dr. *Clemens Mayr*, Hofrat des VwGH

Dr. *Karlheinz Moick*, Partner der Kanzlei FSM Rechtsanwälte

Mag. *Hannes Pesendorfer*, Rechtsanwalt und Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte

*Sohejla Rejai*, M.Sc., Universitätsassistentin TU Wien

Dr. *Matthias Rief*, Rechtsanwaltsanwärtin bei Schramm Öhler Rechtsanwälte

Dr. *Philipp Springer*, Rechtsanwaltsanwärtin bei Lessiak & Partner Rechtsanwälte

### [Der Redaktionsbeirat]

Dr. *Stephan Denk*, Rechtsanwalt bei Freshfields Bruckhaus Deringer

Dr. *Heimo Ellmer*, Leiter der Abteilung Baunormung, Referent für Vergabewesen im österreichischen Normungsinstitut, Lektor an der FH Technikum Kärnten, Sachverständiger

Dr. *Hans Gölls*, Sachverständiger für Vergabe- und Verdingungswesen,

Autor zahlreicher Publikationen in den Bereichen Bauvertrag und Vergabe

Mag. *Reinhard Grieböck*, Richter des Bundesverwaltungsgerichts

Doz. Dr. *Brigitte Gutknecht*, Institut für Staats- und Verwaltungsrecht der Universität Wien

Univ.-Prof. DI Dr. *Andreas Kropik*, Professor für Bauwirtschaft und Baumanagement an der TU Wien, geschäftsführender Gesellschafter der Bauwirtschaftlichen Beratung GmbH mit Sitz in Perchtoldsdorf bei Wien, Sachverständiger

Hon.-Prof. Dr. *Rudolf Lessiak*, Rechtsanwalt und Seniorpartner einer Kanzlei mit Schwerpunkt im Vergaberecht

Dr. *Matthias Öhler*, Rechtsanwalt und Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte

Mag. *Franz Pachner*, BMWFW IR

### [BundesländerkorrespondentInnen]

Mag. *Otto-Imre Pathy*, Landesverwaltungsgericht Vorarlberg

Dr. *Robert Berger*, Amt der Salzburger Landesregierung

Dr. *Doris Hattenberger*, Universität Klagenfurt

Mag. *Beatrix Lehner*, Richterin des Bundesverwaltungsgerichts (Außenstelle Graz)

Dr. *Albert Oppel*, Richter des Verwaltungsgerichts Wien

Mag. *Christian Ruzicka*, Stadt Wien, MA 63

Dr. *Sigmund Rosenkranz*, Senatsvorsitzender des Landesverwaltungsgerichts Tirol

Mag. *Manja Schlosser-Schretz*, Landesverwaltungsgericht Steiermark

Mag. *Karin Schnabl*, Landesverwaltungsgericht Steiermark

Dr. *Volker Wurdinger*, Landesverwaltungsgericht Tirol

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

# RdE Rec | D3-Z298 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

## Christian Buchmüller/Christoph Kisker

Netzsplitting, Wettbewerbsrelevanz und Unentgeltlichkeit

## EuG

Urt. v. 16.03.2022 – verb. Rs. T-684/19 und T-704/19 m. Anm. Gundel  
Zu den Voraussetzungen von Klagen gegen ACER

## BGH

Urt. v. 10.05.2022 – EnZR 54/21  
Zu unberechtigt genutzten Lieferstellen (Verbrauchsstelle Goldbuschfeld)

## OLG Düsseldorf

Beschl. v. 02.02.2022 – VI-3 Kart 37/21 (V)  
Zum Anspruch auf Zahlung sog. vermiedener Netzentgelte

## OLG Düsseldorf

Beschl. v. 23.03.2022 – 3 Kart 25/21 (V)  
Zur Anerkennung der Fremdkapitalkosten bei Konzernfinanzierungen



ÖSTERREICH  
1020 WIEN  
Welthandelsplatz 1 - Haus LC  
Universitätsbibliothek  
Wirtschaftsuniversität Wien  
281570 / 1  
Presse International, 02569  
Volters Kluwer Deutschland GmbH, Postfach 2352, 56513 NEUWIED, DEUTS

# RdE – Recht der Energiewirtschaft

## Heft 9/2022



### A. Beiträge

<i>Buchmüller/Kisker</i>	Netzsplitting, Wettbewerbsrelevanz und Unentgeltlichkeit	381
--------------------------	--	-----

### B. Rechtsprechung

<i>EuG</i>	Urt. v. 16.03.2022 – verb. Rs. T-684/19 und T-704/19 m. Anm. Gundel Zu den Voraussetzungen von Klagen gegen ACER	392
<i>BGH</i>	Urt. v. 10.05.2022 – EnZR 54/21 Zu unberechtigt genutzten Lieferstellen (Verbrauchsstelle Goldbuschfeld)	404
<i>OLG Düsseldorf</i>	Beschl. v. 02.02.2022 – VI-3 Kart 37/21 (V) Zum Anspruch auf Zahlung sog. vermiedener Netzentgelte	410
<i>OLG Düsseldorf</i>	Beschl. v. 23.03.2022 – 3 Kart 25/21 (V) Zur Anerkennung der Fremdkapitalkosten bei Konzernfinanzierungen	426

### C. Schrifttum

<i>Mohr</i>	Christoph Palme, Klimaschutzrecht für Wirtschaft und Kommunen	439
-------------	---	-----

### D. RdE aktuell

<i>Hampel/Sauer</i>	Energieregulierung – Neues aus Gesetzgebung und Rechtsprechungspraxis	440
---------------------	---	-----

# ZÖR

D3-Z100

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

Zeitschrift für öffentliches Recht  
Austrian Journal of Public Law

---

Band 77 • Heft 3 • September 2022

Rundfrage

**70 Jahre BVerfG-Rechtsprechung**



ZöR

Band 77 · Heft 3 · September 2022



**Rundfrage 70 Jahre BVerfG-Rechtsprechung**

**Rundfrage zum 70. Jubiläum des Bundesverfassungsgerichts** 467–484  
András Jakab

- Die Urteile des Bundesverfassungsgerichts zur Strafbarkeit von Schwangerschaftsabbrüchen** 485–488  
Christian Bickenbach
- Bevormundung und Zuversicht** 489–494  
Alexander Blankenagel
- Das Bundesverfassungsgericht zwischen staatsmännischer Weitsicht und provinzieller, professoraler Überheblichkeit** 495–498  
Eberhard Bohne
- Richtungweisende und irreführende Entscheidungen des Bundesverfassungsgerichts** 499–505  
Hans Peter Bull
- Handelsvertreter- und Homosexuellenbeschlüsse als beste bzw. schlechteste Entscheidungen des BVerfG** 507–511  
Claus Dieter Classen
- Eigentum machen – Grundstückseigentum und Nassauskiesungsbeschluss (BVerfGE 58, 300)** 513–519  
Benjamin Davy
- Die Erste Rundfunkgebührenentscheidung des Bundesverfassungsgerichts – gelungener Ausweg aus einem Dilemma** 521–527  
Dieter Dörr
- Das islamische Kopftuch der Lehrerin** 529–535  
Andrea Edenharter
- Die zeitliche Dimension des Freiheitsschutzes in der gebotenen Transformation zur Klimaneutralität: Der Klimabeschluss** 537–545  
Martin Eifert
- Erfolg und Scheitern des Bundesverfassungsgerichts im Ringen um das „Lebenselement“ der freiheitlich-demokratischen Staatsordnung – die Brokdorf- und die Wunsiedel-Entscheidung des Bundesverfassungsgerichts** 547–552  
Christoph Enders
- Zu spät** 553–558  
Frank Fechner
- Demokratische Gestaltbarkeit auch der Wirtschaftsordnung: BVerfGE 4, 7 ff – Investitionsgesetz** 559–563  
Michael Fehling

<b>Die gelungenste und die misslungenste Entscheidung des Bundesverfassungsgerichts</b>	<b>565–569</b>
Andreas Fisahn	
<b>Klimabeschluss und Lissabon</b>	<b>571–575</b>
Claudio Franzius	
<b>Der Fall der Teststrecke Boxberg</b>	<b>577–587</b>
Ludwig Gramlich	
<b>Einzigste Instanz Gewissen? Die hüterlose Wehrverfassung</b>	<b>589–594</b>
Kathrin Groh	
<b>Ein Meilenstein des erfundenen Europaverfassungsrechts: Das Lissabon-Urteil vom 30. Juni 2009</b>	<b>595–600</b>
Thomas Groß	
<b>Nur gut gemeint, nicht gut gemacht: das <i>NPD</i>-Urteil vom 17.01.2017</b>	<b>601–605</b>
Stefan Haack	
<b>Gerichtlicher Rechtsschutz intertemporaler Freiheitssicherung künftiger Generationen durch Klimaschutz – die Aufgabe dogmatischer Grundlagen für die Rolle der Gerichte beim Grundrechtsschutz durch das BVerfG im Klimabeschluss</b>	<b>607–611</b>
Kay Hailbronner	
<b>„Lüth“ und die Folgen</b>	<b>613–619</b>
Jörn Ipsen	
<b>Die Grundrechte als Objektive Wertordnung und was daraus geworden ist</b>	<b>621–625</b>
Georg Jochum	
<b>Das Bundesverfassungsgericht zwischen <i>Leviathan</i> und Individuum</b>	<b>627–635</b>
Michael Kilian	
<b>Das Bundesverfassungsgericht und Europa</b>	<b>637–642</b>
Lando Kirchmair	
<b>Recht auf Leben und Sperrklauseln</b>	<b>643–654</b>
Eckart Klein	
<b>„Für die Homosexuellen ist das Dritte Reich noch nicht zu Ende“: Fortgeltendes NS-Strafrecht als Preis für <i>Elfes</i> und <i>Lüth</i></b>	<b>655–660</b>
Herbert Küpper	
<b>Was wir schon immer über das Eigentum sagen wollten</b>	<b>661–669</b>
Joachim Lege	
<b>Das Verfassungsgebot der intertemporalen Freiheitssicherung als Gewährleistung von Gleichheit in der Zeit</b>	<b>671–676</b>
Anna Leisner-Egensperger	
<b><i>Elfes</i> und die <i>Bundesnotbremse</i></b>	<b>677–680</b>
Josef Franz Lindner	
<b>Die <i>Lüth</i>-Entscheidung und die <i>Suizidhilfe</i>-Entscheidung: ein Beitrag zum Menschenbild des Grundgesetzes</b>	<b>681–685</b>
Ute Mager	

<b>Das Maastricht-Urteil – ein Staatsstreich?</b>	687–691
Franz C. Mayer	
<b>Eine besonders gelungene und eine misslungene Entscheidung des Bundesverfassungsgerichts</b>	693–697
Stefan Muckel	
<b>Das Lissabon-Urteil und sein Gegenteil</b>	699–704
Dietrich Murswiek	
<b>Erinnerungen an das juristisch-methodische Handwerkszeug</b>	705–710
Volker Neumann	
<b>Normative Unschärfen zwischen Offenheit und Introvertiertheit: Die Görgülü-Entscheidung in Retrospektive</b>	711–718
Mehrdad Payandeh	
<b>Die Integrationsrechtsprechung als Hoch- und Tiefpunkt verfassungsgerichtlicher Jurisprudenz</b>	719–724
Niels Petersen	
<b>Kein Primärrechtsschutz bei öffentlichen Auftragsvergaben unterhalb der EU-Schwellenwerte – eine verfehlt Bundesverfassungsgerichtsentscheidung im Geist des Obrigenstaates</b>	725–731
Hermann Pünder	
<b>Integration statt Grundrechte?</b>	733–736
Franz Reimer	
<b>Der schwule Mann als Gefahr</b>	737–741
Stephan Rixen	
<b>Nachlese zur Grundrechtsdogmatik – Bad Wines Make Bad Law</b>	743–746
Matthias Ruffert	
<b>Das Patriarchat lässt grüßen – die Abtreibungsentscheidungen des Bundesverfassungsgerichts</b>	747–753
Ute Sacksofsky	
<b>Gelungene und weniger gelungene Entscheidungen des Bundesverfassungsgerichts</b>	755–761
Dian Schefold	
<b>Die Kunstfreiheit als verfassungsrechtliche Herausforderung</b>	763–769
Marcus Schladebach	
<b>Der Görgülü-Beschluss des BVerfG oder wie ein Fall zum Umgangs- und Sorgerecht eines nichtehelichen Vaters Rechtsgeschichte schrieb</b>	771–779
Stefanie Schmahl	
<b>Zu Kritik und Würdigung der Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts: Gelungenes und Misslungenes</b>	781–787
Rupert Scholz	
<b>BVerfGE 18, 85 ff – spezifisches Verfassungsrecht (1964)</b>	789–793
Frank Schorkopf	



<b>Eine „gelungene“ Entscheidung des Bundesverfassungsgerichts – BVerfGE 36, 1 ff</b>	<b>795–800</b>
Kyrill-A. Schwarz	
<b>Widerspruchsfreiheit und politische Homogenität</b>	<b>801–806</b>
Henning Tappe	
<b>Ein Paradigmenwechsel im Religionsverfassungsrecht</b>	<b>807–812</b>
Emanuel V. Towfigh	
<b>BVerfGE 74, 358 (370) und die Geburt der offenen Grundrechteordnung</b>	<b>813–818</b>
Robert Uerpmann-Witzack	
<b>Das Geld ist wie das Wasser: Parteispenden vor dem Bundesverfassungs- gericht</b>	<b>819–824</b>
Uwe Volkmann	
<b>Innovatives</b>	<b>825–834</b>
Rainer Wernsmann	
<b>Recht auf Schwangerschaftsabbruch und väterlicher Stichentscheid</b>	<b>835–839</b>
Joachim Wieland	
<b>„Gleichgeschlechtliche Liebe“ im Spiegel der bundesverfassungs- gerichtlichen Rechtsprechung</b>	<b>841–845</b>
Daniela Winkler	
<b>Von der Bewahrung zur Bewirtschaftung natürlicher Ressourcen</b>	<b>847–854</b>
Gerd Winter	

\* \*  
\*

<b>Recent Austrian Practice in the Field of European Union Law Report for 2021</b>	<b>855–906</b>
Martin Meisel · Martin Reichard · Christian Breitler · Sandra Hummelbrunner	

\* \*  
\*

<b>Buchbesprechung <i>Frederic Stephan</i>, Die Interpretation von Gesetzgebungskompetenzen, Berlin: Duncker &amp; Humblot 2022, 479 S, 99,90 €, ISBN 978-3-428-18445-3</b>	<b>907–909</b>
Anna Gamper	
<b>Buchbesprechung Armin von Bogdandy/Christoph Grabenwarter/ Peter M. Huber (Hg), Handbuch Ius Publicum Europaeum VII. Verfassungs- gerichtsbarkeit in Europa: Vergleich und Perspektiven, Heidelberg: C.F. Müller 2021, X + 893 S, 240,60 €, ISBN 978-3-8114-5315-9</b>	<b>911–914</b>
Stefan Leo Frank	

- Buchbesprechung Seyfullah Hasar, State Consent to Foreign Military Intervention during Civil Wars, Leiden/Boston: Brill/Martinus Nijhoff 2022, 389 S, 116,00 €, ISBN 978-90-04-51044-9** 915–916  
Peter Hilpold
- Buchbesprechung Marc Bungenberg/August Reinisch (Hg), CETA Investment Law – Article-by-Article Commentary, Baden-Baden/Oxford/München: Nomos/Hart/C.H. Beck 2022, 994 S, 220,00 €, ISBN 978-3-8487-6084-8** 917–919  
Peter Hilpold
- Buchbesprechung Andreas Wimmer, Rechtsverhältnisse im öffentlichen Recht. Ein Perspektivenwechsel, Wien: Verlag Österreich 2019, XXXVI + 580 S, 108,95 €, ISBN 978-3-7046-8284-0** 921–928  
David Kuch
- Buchbesprechung Helmuth Schulze-Fielitz, Die Wissenschaftskultur der Staatsrechtslehrer, Tübingen: Mohr Siebeck 2022, 230 S, 29,00 €, ISBN 978-3-16-160977-0** 929–932  
Maximilian Steinbeis
- Book Review Robert Schuett, Kelsen's Political Realism, Edinburgh: University Press 2021, 140 p, £ 90,00, ISBN 978-1-4744-8168-7** 933–935  
Ursula Werther-Pietsch

# KritV | CritQ | RCrit

Kritische Vierteljahresschrift  
für Gesetzgebung und  
Rechtswissenschaft.

Critical Quarterly  
Legislation and Law



D3-Z155

## Herausgeber

Peter-Alexis Albrecht  
Stefan Braum  
Roland Broemel  
Thomas Duve  
Klaus Günther  
Marc Jaeger  
Vincent Lamanda  
Guido Pfeifer  
Dean Spielmann  
John Thomas  
Tobias Tröger  
Miloš Vec  
Andreas Voßkuhle  
Astrid Wallrabenstein  
Manfred Weiss

## Aus dem Inhalt:

Thomas Vesting/Ricardo Campos  
**Content Curation – Medienregulierung für das 21. Jahrhundert**

Albert Ingold  
**Die Reform des Auftrags für den öffentlich-rechtlichen  
Rundfunk: legitime Flexibilität – flexible Legitimation?**

Alexander Peukert  
**Zu Risiken und Nebenwirkungen des Gesetzes über digitale  
Dienste (Digital Services Act)**

Leonie Jüngels/Benjamin Raue  
**Die Quadratur des Kreises – (Online-)Medienregulierung  
durch Urheberrecht**

1 2022

Jahrgang 105  
Seiten 1 bis 105  
ISSN 2193-7869



Nomos

# Inhalt



## AutorInnen

*Thomas Vesting/Ricardo Campos*

### **Content Curation**

Medienregulierung für das 21. Jahrhundert ..... 3

*Albert Ingold*

**Die Reform des Auftrags für den öffentlich-rechtlichen Rundfunk: legitime Flexibilität – flexible Legitimation?** ..... 23

*Alexander Peukert*

**Zu Risiken und Nebenwirkungen des Gesetzes über digitale Dienste (Digital Services Act)** ..... 57

*Leonie Jüngels/Benjamin Raue*

**Die Quadratur des Kreises – (Online-)Medienregulierung durch Urheberrecht**

Die Auswirkungen der RL 2019/790 über das Urheberrecht und die verwandten Schutzrechte im digitalen Binnenmarkt (DSM-RL) auf Mediengriff und -nutzung ..... 83



D3-285

*Lisa Schmollmüller*Die bedingte Rechtskraft einer Entscheidung im Lichte  
des Art 6 Abs 1 EMRK und Art 47 ZPEMRK

## Rechtsprechung

### ▶ Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte

#### ▶ Art 2 EMRK

Safi ua gg Griechenland (7.7.2022) ..... 329

#### ▶ Art 8 EMRK

Chocholáč gg die Slowakei (7.7.2022) ..... 336

Darboe und Camara gg Italien (21.7.2022) ..... 339

Jurišić gg Kroatien (Nr 2) (7.7.2022) ..... 344

#### ▶ Art 11 EMRK

Beamtenbund und Tarifunion ua  
gg Deutschland (5.7.2022) ..... 347

#### ▶ Art 14 EMRK

Dimici gg die Türkei (5.7.2022) ..... 351

Gutachten auf Antrag des französischen  
Conseil d'État (13.7.2022) ..... 356

#### ▶ Art 46 EMRK

Kavala gg die Türkei (Art 46 Abs 4 EMRK) (GK) (11.7.2022) ..... 362

▶ Weitere Urteile und Entscheidungen des EGMR ..... 369

### ▶ Judikatur des EuGH

▶ Kurzfassungen ..... 372

### ▶ Österreichische Judikatur

▶ Kurzfassungen ..... 379

Literatur ..... 391

D3-Z143

rols  
**ZSR**

Zeitschrift für Schweizerisches Recht  
Revue de droit suisse  
Rivista di diritto svizzero  
Revista da dretg svizzer

Band 141 (2022) I · Heft 4

Herausgeber

Pascal Pichonnaz

Ruth Arnet

Samantha Besson

Sabine Gless

Peter Isler

Vincent Martenet

Andreas Zünd



## Inhaltsverzeichnis

### Abhandlungen

- ERNST A. KRAMER, Willenstheorie *versus* Erklärungstheorie  
bei der Vertragsinterpretation 393
- PETER BREITSCHMID, Etwas Neues im Erbrecht? Vom Beruf unserer Zeit  
zur (Dauer- und dauernden) Erbrechtsgesetzgebung 413
- ROLF SETHE, Grenzüberschreitende Kundenakquise –  
Verschärftes Finanzmarktaufsichtsrecht der EU 433

### Literaturspiegel

- BETTINA HÜRLIMANN-KAUP, Sachenrecht – Literaturspiegel 2019–2021 455

### Buchbesprechung

- CARL BAUDENBACHER, Jens Drolshammer/Rolf H. Weber, Wie das Recht  
auf Reisen geht – Eine Übersicht internationaler Rechtstransfers  
am Beispiel des schweizerischen Rechts- und Kulturraums,  
Stämpfli Verlag, Bern 2019 481

# Wirtschaft und Recht **WURO** in Osteuropa

UNIVERSITÄTSBIBLIOTHEK  
WIRTSCHAFTSUNIVERSITÄT WIEN

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN  
VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-L282

Zeitschrift zur Rechts- und Wirtschaft  
in den Staaten Mittel- und Osteuropas

## Herausgegeben von

Prof. Dr. Tomislav Borić, Graz  
 Prof. Dr. Dr. h. c. Herbert Küpper, München  
 Dr. Gerd Lenga, Moskau/Stuttgart  
 Prof. Dr. Dr. Dr. h. c. Pfaff, München  
 Prof. Dr. Claudia Rudolf, Wien  
 Dr. Hans-Joachim Schramm, Wismar  
 Prof. Dr. Dr. h. c. F.-C. Schroeder, Regensburg  
 Prof. Dr. Andreas Steininger, Dipl. Ing., Wismar

In Verbindung mit:

Deutsche Stiftung für internationale  
 rechtliche Zusammenarbeit, Bonn  
 Institut für Ostrecht München  
 Ostinstitut/Wismar

## Aus dem Inhalt

- |  |     |
|--|-----|
| E. Kurzynsky-Singer<br>Ersitzung im russischen Recht. Neue<br>höchstrichterliche Rechtsprechung zur<br>Gutgläubigkeit des Besitzers – Teil 2 | 257 |
| M. Halt<br>Steuern in der Slowakei – Teil 2  | 261 |
| H. Küpper<br>Ungarn: Strafbarkeit und Bestrafung<br>juristischer Personen  | 266 |
| IOR-Chronik<br>Russische Föderation, Ukraine, Tschechische<br>Republik, Slowakische Republik, Ungarn<br>Russische Föderation                 | 275 |
| IRZ-Bericht<br>Armenien, Albanien  | 287 |

# 9/2022

31. Jahrgang • 20. September 2022 • Seite 257 – 288  
 Verlag C.H.BECK München und Frankfurt a. M.



# Wirtschaft und Recht in Osteuropa

WiRO 9/2022 · 31. Jahrgang

**Ständige Mitarbeiter und Korrespondenten:** *Albanien:* VRiBPatG Wolfgang Stopper – *Belarus:* Jegor Zelianouski, RA Alexander Liessem – *Bosnien und Herzegowina:* RA Tomislav Pintarić – *Bulgarien:* RAin Stela Ivanova – *Estland:* Mirjam Vili, LL.M., RA Mark Butzmann – *Kasachstan:* Dmitry Marenkov – *Kosovo:* Prof. Dr. Dr. h.c. Herbert Küpper – *Kroatien:* RA Tomislav Pintarić – *Lettland:* Elisabete Krivcova, LL.M., RA Theis Klauberg, LL.M., MBA – *Litauen:* Ruta Motiejunaite, RA Frank Heemann – *Montenegro:* RA Axel Bormann – *Mongolei:* Dr. Dietrich Nelle – *Polen:* RAin Tina de Vries – *Rumänien:* RA Axel Bormann – *Russische Föderation:* Antje Himmelreich – *Serbien:* RA Tomislav Pintarić – *Slowakische Republik:* RA Dr. Petr Bohata – *Slowenien:* RA Tomislav Pintarić – *Tschechische Republik:* RA Dr. Petr Bohata – *Ukraine:* Antje Himmelreich – *Ungarn:* Prof. Dr. Dr. h.c. Herbert Küpper

## INHALT

### Aufsätze und Berichte

<i>E. Kurzynsky-Singer</i>	Ersitzung im russischen Recht. Neue höchstrichterliche Rechtsprechung zur Gutgläubigkeit des Besitzers – Teil 2	257
<i>M. Halt</i>	Steuern in der Slowakei – Teil 2	261

### Dokumente und Materialien

<i>H. Küpper</i>	Ungarn: Strafbarkeit und Bestrafung juristischer Personen	266
------------------	---	-----

### IOR-Chronik

<b>Russische Föderation</b>	Gesetze über die allgemeinen Prinzipien der Organisation der öffentlichen Gewalt in den Subjekten der RF, über Veterinärwesen, über Polizei, Bodengesetzbuch, Bankensektor, ZGB I, Ordnungswidrigkeitengesetzbuch, StPO u.a.	275
<b>Ukraine</b>	Steuergesetzbuch, Hypothekengesetz, Verbraucherkreditgesetz, Gesetz über die Militärpflicht und den Militärdienst, Gesetz über die Mobilisierungsvorbereitung und die Mobilmachung, Gesetz über die Nationale Polizei, StGB, StPO u.a.	282
<b>Tschechische Republik</b>	Urteil des OVerwG über Zutritt von Kindern unter 15 Jahren zu einem Hotel, Gesetz über weitere Maßnahmen im Zusammenhang mit dem bewaffneten Konflikt auf dem Gebiet der Ukraine, neues Baugesetz, RegVO zum Schutz der außenpolitischen Interessen der ČR u.a.	284
<b>Slowakische Republik</b>	Gesetze über den Staatsdienst, über die Polizeikorps, über lokale Steuern, über biometrische Personalausweise, neues Amt für Raumplanung und Bauwesen der SR	285
<b>Ungarn</b>	Ausnahmestand wegen des Kriegs in der Ukraine, RegVO über Extraprofitsteuern, Anhebung des Notenbankzinssatzes u.a.	286

### Aus der Tätigkeit der IRZ

<b>Armenien, Albanien</b>	Reorganisation des Strafvollzugs in Armenien u.a., Gerichtsorganisation in Albanien	287
---------------------------	---	-----