

# DER KONZERN

www.der-konzern.de

2

Seite 49 – 96  
Februar 2023  
21. Jahrgang

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
TECHNICAL  
AND APPLIED  
SCIENCES

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

- Gregor Thüsing/Gregor Biesenbach*  
Mitbestimmung im Tendenzkonzern – ein Update 49
- Eva Wißler/Jonas Flock*  
Zuständigkeiten der Mitarbeitervertretung im Konzern und Auswirkungen  
bei Zukäufen von Betrieben 53
- Matthias Popp*  
Synergieeffekte im Rahmen objektivierter Unternehmenswerte für Strukturmaßnahmen 58

### KOMPAKT

- Gerrit Forst*  
EuGH exportiert deutsche Mitbestimmung ins Ausland 67
- Carsten Meinert*  
Hinzurechnungsbesteuerung nach AStG: Outsourcing des Lizenzgeschäfts  
einer ausländischen Tochtergesellschaft auf eine Enkelgesellschaft 68
- Ronald Buge*  
Einlagenrückgewähr: Feststellungsverfahren jetzt auch bei Drittstaaten-Kapitalgesellschaften 70

### ENTSCHEIDUNGEN

- BAG*  
Neumasseunzulänglichkeit führt nicht zu einer Neuordnung der gesetzlich festgelegten  
Rangfolge der Masseverbindlichkeiten 71
- BGH*  
Ermessensspielräume und Informationspflichten der Vorstandsmitglieder 77
- OLG Brandenburg*  
Rückabwicklung von Aktienkaufverträgen und Übertragungsverträgen 79
- FG Düsseldorf*  
Beschränkung der doppelten Berücksichtigung von Verlusten eines Organträgers oder einer  
Organgesellschaft im In- und Ausland 86
- FG Hessen*  
Rechtsgrundlage für die Auflösung eines passiven Ausgleichspostens 94

Im Abonnement enthalten:

**Owlit**  
Suchen. Finden. Wissen.

**FACHMEDIEN**  
otto schmidt

## AUFSÄTZE

### KONZERNRECHT

Mitbestimmungsrecht  
**Mitbestimmung im Tendenzkonzern – ein Update**  
 Prof. Dr. Gregor Thüsing, LL.M. / Gregor Biesenbach,  
 beide Bonn

Von der Pflicht zur Mitbestimmung formulieren sowohl das DrittelbG (§ 1 Abs. 2 DrittelbG) als auch das MitbestG (§ 1 Abs. 4 MitbestG) Ausnahmen: Tendenzunternehmen, die un-mittelbar und überwiegend karitative Zwecke verfolgen, sind von der Unternehmensmitbestimmung ausgeschlossen. Die Regelungen in § 28 MgVG, § 39 SEGB und § 39 SCEBG knüpfen – wenn auch über europarechtliche Umwege – daran an. Wann dies der Fall ist, ist immer wieder von den Gerichten entschieden und von der Literatur kommentiert worden. Nachfolgend ein Update, dessen Entstehung sich einer Anregung aus der Praxis verdankt.

DK1425332

S. 49

Mitbestimmungsrecht  
**Zuständigkeiten der Mitarbeitervertretung im Konzern und Auswirkungen bei Zukäufen von Betrieben**  
 RAin/FAinArbR Eva Wißler / Jonas Flock, beide Frankfurt/M.

Im Konzern können an verschiedenen Stellen Betriebsräte gebildet sein. Denkbar sind Konzernbetriebsrat, Gesamtbetriebsräte und Einzelbetriebsräte, die jew. eigene Zuständigkeitsbereiche wahrnehmen. Arbeitgeber müssen sich in beteiligungspflichtigen Angelegenheiten an die zuständigen Gremien wenden, um Risiken zu vermeiden. Der nachfolgende Beitrag soll einen Überblick über die Abgrenzung der Zuständigkeiten bieten.

DK1424976

S. 53

### RECHNUNGSLEGUNG/CORPORATE GOVERNANCE

Unternehmensbewertung  
**Synergieeffekte im Rahmen objektiver Unternehmenswerte für Strukturmaßnahmen**

WP/StB Dr. Matthias Popp, Stuttgart

Bewertungen aus Anlass eines Squeeze-out oder wegen des Abschlusses eines Unternehmensvertrags dienen dazu, angemessene Kompensationsleistungen zu ermitteln. Der Beitrag führt die betriebswirtschaftlichen und rechtlichen Überlegungen speziell zur Berücksichtigung von Synergieeffekten zusammen.

DK1424867

S. 58

## KOMPAKT

### KONZERNRECHT

Mitbestimmungsrecht  
**EuGH exportiert deutsche Mitbestimmung ins Ausland**

Prof. Dr. Gerrit Forst, LL.M. (Cambridge), Essen

DK1427265

S. 67

### STEUERRECHT

Internationales Steuerrecht  
**Hinzurechnungsbesteuerung nach AStG: Outsourcing des Lizenzgeschäfts einer ausländischen Tochtergesellschaft auf eine Enkelgesellschaft**

Dipl.-Finw. (FH) PD Dr. Carsten Meinert, Bonn

DK1428363

S. 68

Körperschaftsteuer

**Einlagenrückgewähr: Feststellungsverfahren jetzt auch bei Drittstaaten-Kapitalgesellschaften**

RA Ronald Buge, Berlin

DK1424995



## ENTSCHEIDUNGEN

### KONZERNRECHT

Insolvenzrecht

**Neumasseunzulänglichkeit führt nicht zu einer Neuordnung der gesetzlich festgelegten Rangfolge der Masseverbindlichkeiten**

BAG, Urteil vom 25.08.2022 – 6 AZR 441/21

DK1428368

S. 71

Strafrecht

**Ermessensspielräume und Informationspflichten der Vorstandsmitglieder**

BGH, Urteil vom 10.02.2022 – 3 StR 329/21

DK1423880

S. 77

Sonstiges Recht

**Rückabwicklung von Aktienkaufverträgen und Übertragungsverträgen**

OLG Brandenburg, Urteil vom 27.04.2022 – 4 U 260/20

DK1409266

S. 79

### STEUERRECHT

Körperschaftsteuer

**Beschränkung der doppelten Berücksichtigung von Verlusten eines Organträgers oder einer Organgesellschaft im In- und Ausland**

FG Düsseldorf, Urteil vom 30.03.2022 – 7 K 905/19 K,G,F

DK1427887

S. 86

Körperschaftsteuer

**Rechtsgrundlage für die Auflösung eines passiven Ausgleichspostens**

FG Hessen, Urteil vom 14.06.2022 – 3 K 1706/18

DK1427878

S. 94

# wohnrechtliche blätter:

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z175

wohnrechtliche blätter:wobl

Heft 2 Februar 2023  
(36. Jahrgang)

S. 53-102

## Aufsätze

RA Dr. Reinhard Pesek

**Die Willensbildung im Wohnungseigentum für die Durchführung klimaschützender Maßnahmen: Status quo und rechtspolitische Änderungsvorschläge (Teil 1)**

53

## Veranstaltungsbericht

Univ.-Ass. Mag. Viola Hoti /

Univ.-Ass. (post doc) Dr. Marco Scharmer, B.A.

**IWD – Das neue „Bestellerprinzip“ im österreichischen Maklerrecht**

65

## Rechtsprechung

Nr. 23-42

### • MRG

**23.** Zur Qualifikation einer Wohnung als Ferienwohnung iSd MRG-Vollausnahme (OGH 21. 4. 2022, 5 Ob 53/22p)

67

**24.** Außerstreitige Mietrechtssachen: Schlichtungsverfahren und erstmalige Geltendmachung von Einwendungen vor Gericht (OGH 17. 2. 2022, 5 Ob 18/22s)

67

**25.** Wespenbekämpfung als verrechenbare Betriebskosten (OGH 31. 1. 2022, 5 Ob 27/21p)

68

**26.** Zur Überwälzbarkeit von fiktiven Mietkosten für das Hausbetreuungszentrum sowie von Kosten für die Internetverbindung auf den Mieter (OGH 21. 2. 2022, 5 Ob 161/21v)

70

### • WEG

**27.** Erhaltung einer parkähnlichen Gartenanlage vs abgezügelter Gartenteil bei einer gerichtlichen Benützungsregelung (OGH 2. 12. 2021, 5 Ob 153/21t)

71

**28.** Benützungsvereinbarung und Parkflächenzufahrt: Kein Anspruch auf Unterlassung der vollumfänglichen Nutzung bei einer ohne Nutzungsbeschränkungen zugewiesenen Parkfläche (OGH 3. 3. 2022, 5 Ob 16/22x)

72

**29.** Zur Haftung des dem einzelnen Wohn (OGH 1. 6. 2022, 5 C

30. Univ.-Prof. Mag. Dr. Raimund Pittl/  
Univ.-Ass. Mag. Emanuel Ponholzer)

73

**30.** Dämmung der Kellerdecke gereicht allen Wohnungseigentümern zum Vorteil (LGZ Wien 28. 4. 2022, 40 R 236/21h

[nicht rechtskräftig] – RA Dr. Reinhard Pesek)

75

**31.** Einwand des falschen Aufteilungsschlüssels trotz Bindungswirkung der Vorschreibung (OGH 12. 7. 2021, 5 Ob 98/21d)

78

### • ABGB

**32.** Nachbarrecht: Zulässigkeit von Lärmimmissionen durch „Schlagwerkspiel“ und Bestimmtheit von Begehren und Urteilsspruch (OGH 19. 5. 2022, 3 Ob 70/22y – Univ.-Ass. (post doc) Dr. Marco Scharmer, B.A.)

79

**33.** Zur Qualifikation einer Selbstbedienungstankstelle als Superädifikat und zur Verbücherung des Bestandrechtes (OGH 6. 4. 2022, 5 Ob 167/21a – Notar Univ.-Doz. DDr. Ludwig Bittner)

83

**34.** Beschäftigung von Dienstnehmern kann nicht Inhalt einer Reallast sein (OGH 15. 2. 2021, 5 Ob 244/20y)

86

**35.** Zur Berücksichtigung der Sonderrechtsnachfolge gem § 15 Abs 1 KIGG bei der Pflichtteilsberechnung vor dem ErbRÄG 2015 (OGH 5. 8. 2021, 2 Ob 97/21k)

88

**36.** Strenger Maßstab für konkludente Mietvertragsübernahme (OGH 27. 7. 2021, 5 Ob 96/21k)

88

**37.** Sittenwidrigkeit einer Kündigung nach § 1120 ABGB (OGH 28. 4. 2022, 7 Ob 31/22t – Dr. Andreas Frösse, MA)

88

**38.** Trotz Investitionen kein Zurückbehaltungsrecht am Bestandsobjekt (OGH 27. 5. 2021, 9 Ob 25/21y)

89

### • Grundbuchsrecht

**39.** Verbesserung von Formmängeln im Urkundenhinterlegungsverfahren (OGH 3. 3. 2022, 5 Ob 31/22b)

90

### • Maklerrecht

**40.** Konkludenter Abschluss eines Immobilienmaklervertrags und Mäßigung der Maklerprovision infolge einer Pflichtverletzung (OGH 19. 5. 2022, 9 Ob 86/21v – FH-Doz. Univ.-Lektor Mag. Christoph Kothbauer)

92

41. Zum Provisionsanspruch des Maklers beim  
Metageschäft (OGH 25. 1. 2022, 4 Ob 164/21b –  
FH-Doz. Univ.-Lektor Mag. Christoph Kothbauer)

94

Impressum 102

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier–TCF  
Ausgewertet im Abstract Service IBZ

• **Abgabenrecht**

42. Der Dotierung der Rücklage iSd § 31 Abs 1  
WEG 2002 kommt noch kein Werbungskostencharakter  
zu (VwGH 2. 5. 2022, Ro 2021/13/0014 –  
Dr. Christian Lenneis)

96

**Korrespondenz**

RA Dr. Bernhard Hüttler  
Aus Anlass von OGH 5 Ob 31/22b:  
Zur Zurückweisung eines rechtzeitig im ERV  
eingebrachten Grundbuchs-Revisionsrekurses

100

# Betriebs Berater

BB

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-ZM

9 | 2023

Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Recht ... Wirtschaft ...

27.2.2023 | 78. Jg.  
Seiten 449-512



## DIE ERSTE SEITE

**Prof. Dr. Holger Bonin**

New Work: Macht Gorillas zu Arbeitnehmern!

## WIRTSCHAFTSRECHT

**Dr. Daniel Ashkar**, RA, und **Dr. Christian Schröder**, RA

Aktuelle Entwicklungen im Bereich der Data Privacy Litigation | 451

**Dr. Marco Stief**, LL.M. (University of Chicago), RA

Die Einführung eines neuen Patentsystems in Europa | 457

## STEUERRECHT

**Dr. Julian Böhmer**, RA/StB, und **Dr. Benedikt Schewe**, RA/StB

Änderungen des Unternehmensteuerrechts durch das Jahressteuergesetz 2022 – Teil I | 472

## BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

**Hanne Borst** und **Rico Huster**

Digitalisierung von bAV-Aspekten im Jahresabschluss: Ressourcenengpässen und Komplexitätszunahme durch Effizienz- und Qualitätssteigerung begegnen | 492

## ARBEITSRECHT

**Prof. Franz Josef Düwell**, Vors. RiBAG a. D.

Die Neufassung des Arbeitsrechts in der katholischen Kirche | 500

**Julius Siegel**

Die Haftung des GmbH-Geschäftsführers: Kann er sich unter den „Schutzschirm“ der beschränkten Arbeitnehmerhaftung retten? | 503

## Wirtschaftsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**EuGH:** Voraussetzungen für die Erlangung des Schutzes für ein Bauelement eines komplexen Erzeugnisses („Sattelunterseite“) (16.2.2023 – C-472/21)

**BGH:** Stickstoffgenerator – Biozidprodukt i.S.v. Art. 3 Abs. 1 Buchst. a der VO (EU) Nr. 528/2012 (10.11.2022 – I ZR 16/22)

**BGH:** Gesellschafterliche Treuepflichten eines GmbH-Gesellschaftergeschäftsführers (8.11.2022 – II ZR 91/21)

**BGH:** Anwaltliche Sorgfaltspflichten bei Übermittlung fristgebundener Schriftsätze über beA entsprechen denen bei Übersendung per Telefax (11.1.2023 – IV ZB 23/21)

**BGH:** COVID-19-Pandemie und Mietvertrag für Hochzeitsfeier – Anspruch auf Vertragsanpassung gem. § 313 Abs. 1 BGB (11.1.2023 – XII ZR 101/21)

**VG Schleswig:** Abgasskandal – Klage des Deutschen Umwelthilfe e.V. gegen das Kraftfahrt-Bundesamt weitgehend erfolgreich (20.2.2023 – 3 A 113/18)

#### Gesetzgebung

**BMJ:** RefE zur Umsetzung der EU-Verbandsklagen-RL vorgelegt

**BMJ:** Einheitliches Patentgericht startet am 1.6.2023

#### Aufsätze

**Dr. Daniel Ashkar, RA, und Dr. Christian Schröder, RA**

#### Aktuelle Entwicklungen im Bereich der Data Privacy Litigation

Seit dem letzten Beitrag in BB 2022, 771 ff. zur Data Privacy Litigation kam es in diesem äußerst dynamischen Bereich zu einer Reihe von neuen Entwicklungen mit hoher Praxisrelevanz, auf die in dem Beitrag eingegangen wird. So waren eine erhebliche Anzahl von Unternehmen von einer prominenten Abmahnwelle zu Google Fonts betroffen, die EU-Verbandsklagerichtlinie befindet sich kurz vor der Umsetzung in das deutsche Recht (vgl. Referentenentwurf vom 16.2.2023) und es stehen maßgebliche Richtungsentscheidungen des EuGH für die private Rechtsverfolgung im Datenschutzrecht an.

**Dr. Marco Stief, LL.M. (University of Chicago), RA**

#### Die Einführung eines neuen Patentsystems in Europa

##### Folgen und Handlungsempfehlungen für Patentinhaber, Lizenznehmer und Technologie-Unternehmen

Es ist offiziell: Am 17.2.2023 hat nun auch Deutschland das Übereinkommen über ein Einheitliches Patentgericht (EPGÜ) ratifiziert und damit steht der Start des neuen Einheitlichen Patentgerichts (EPG) für den 1.6.2023 fest (vgl. PM BMJ vom 17.2.2023). Hiermit verbunden ist die Einführung eines europäischen Einheitspatents. Für alle Unternehmen, die mit Patenten arbeiten, sei es als Patentinhaber, Lizenznehmer oder forschendes Technologieunternehmen, besteht bereits jetzt Handlungsbedarf. Dabei muss eine Vielzahl von Aspekten einbezogen werden wie Kosten, Durchsetzung, Rechtsverteidigung, um nur einige zu nennen.

#### Entscheidungen

**BGH:** Wegfall der Wiederholungsgefahr III

(1.12.2022 – I ZR 144/21 – dazu BB-Kommentar von

**Prof. Dr. Felix Buchmann, RA/FA IT-Recht/FA Urheber- und Medienrecht/FA HaGesR)**

**BGH:** COVID-19-Pandemie bedingte Betriebsbeschränkungen eines Friseur- und Kosmetikbetriebsgeschäfts kein Mangel der Mietsache (23.11.2022 – XII ZR 96/21 – dazu BB-Kommentar von

**Dr. Max Finkelmeier, RA)**

**BGH:** Darlegung/Glaubhaftmachung der vorübergehenden technischen Unmöglichkeit der elektronischen Übermittlung durch RA (17.11.2022 – IX ZB 17/22)

## Steuerrecht

### 449 Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**EuGH:** Gesellschaft mit steuerlichem Sitz in einem Mitgliedstaat, deren Muttergesellschaft ihren steuerlichen Sitz in einem anderen Mitgliedstaat hat und deren Schwestergesellschaft ihren steuerlichen Sitz in einem Drittland hat (16.2.2023 – C-707/20)

**EuGH:** Errichtung eines Immobilienkomplexes durch einen Zusammenschluss ohne Rechtspersönlichkeit – Verkauf der Wohnungen des Immobilienkomplexes durch bestimmte Mitglieder des Zusammenschlusses – Bestimmung des Steuerpflichtigen – Recht auf Vorsteuerabzug (16.2.2023 – C-519/21)

**BFH:** Erste Tätigkeitsstätte bei Ableistung von Arbeitsbereitschafts- und Bereitschaftsruhezeiten (26.10.2022 – VI R 48/20)

**BFH:** Behindertengerechter Gartenumbau keine außergewöhnliche Belastung (26.10.2022 – VI R 25/20)

**BFH:** Keine Anwendung der Fahrtenbuchmethode bei Schätzung des Treibstoffverbrauchs des überlassenen Kfz (15.12.2022 – VI R 44/20)

**BFH:** Bewertung eines Betriebes der Land- und Forstwirtschaft für Zwecke der Erbschaftsteuer (16.11.2022 – II R 39/20)

**BFH:** Grunderwerbsteuer – Gegenleistung (23.11.2022 – II R 26/21)

**BFH:** Vorläufiger Rechtsschutz: Erfordernis eines besonderen Aussetzungsinteresses bei verfassungsrechtlichen Zweifeln an der Gültigkeit einer Norm (18.1.2023 – II B 53/22 [AdV])

#### Gesetzgebung

**BReg:** 2 604 Arbeitgeber in Rheinland-Pfalz vom Zoll überprüft

**BReg:** 53 182 Arbeitgeber bei Schwarzarbeitskontrollen überprüft

#### Aufsatz

**Dr. Julian Böhmer, RA/StB, und Dr. Benedikt Schewe, RA/StB**

#### Änderungen des Unternehmensteuerrechts durch das Jahressteuergesetz 2022 – Teil I

Am 16.12.2022 wurde das Jahressteuergesetz 2022 (JStG 2022 v. 16.12.2022, BGBl. I 2022, 2294) verkündet. Das Gesetz beinhaltet auch eine Vielzahl des Unternehmensteuerrecht betreffende Änderungen. Im Fokus dieser im Beitrag dargestellten Neuregelungen stehen einerseits die sog. Registerfalle und die Anpassungen bei den Regelungen zu organschaftlichen Mehr- und Minderabführungen. Ferner wird eine gesetzliche Grundlage für die Behandlung der Einlagenrückgewähr durch Drittstaatenkapitalgesellschaften geschaffen. Daneben ergehen in Reaktion auf Rechtsprechung des BVerfG, BFH und EuGH und auf die Folgen des Ukraine-Kriegs weitere Gesetzesänderungen, wobei die Umsetzung des EU-Energiekrisenbeitrags hervorzuheben ist.

#### Entscheidungen

**BVerfG:** Erfolgreiche Verfassungsbeschwerde gegen strafrechtliche Verurteilung in einem „Cum-Ex“-Fall wegen Entziehung des gesetzlichen Richters

(27.1.2023 – 2 BvR 1122/22)

**BFH:** Besteuerung von Umsätzen aus dem Betrieb von Geldspielautomaten nicht grundsätzlich bedeutsam

(4.1.2023 – XI B 51/22)

#### Neuerscheinung Buch

Detlev Fischer

**Maklerrecht**

7. Auflage 2023 | Betriebs-Berater Schriftenreihe

Wirtschaftsrecht | 485 S. | Broschur, € 129,-

ISBN: 978-3-8005-1843-2 | Infos unter: shop.ruw.de/18432

## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

#### Rechnungslegung

- IOSCO:** Befürwortung der ISSB-Nachhaltigkeitsberichterstattung
- ISSB:** Abschluss der Erörterungen zu IFRS S1 und S2
- DRSC:** Dritte Sitzung des Arbeitskreises „Digitale Nachhaltigkeitsberichterstattung“ von XBRL Deutschland und DRSC
- DRSC:** Ergebnisse der 13. Sitzung des FA Nachhaltigkeitsberichterstattung
- DRSC:** Mitschnitte der 14. Sitzung des FA Finanzberichterstattung
- BT:** Konzerne sollen Steuerzahlungen offenlegen

#### Wirtschaftsprüfung

- IPSASB:** Änderungen an IPSAS 43 und IPSAS 23
- IESBA:** Konsultation zu Ergänzungen des Code of Ethics zum Thema Steuergestaltung
- WPK:** Stellungnahme zum Referentenentwurf einer Rehabilitationshilfsfonds-Verordnung (ReHV) – neue Aufgabe für WP/vBP

#### Betriebswirtschaft

- WTW:** ESG in der Vorstandsvergütung – DAX-Unternehmen sind weltweit mit führend

### Aufsatz

Hanne Borst und Rico Huster

#### Digitalisierung von bAV-Aspekten im Jahresabschluss: Ressourcenengpässen und Komplexitätszunahme durch Effizienz- und Qualitätssteigerung begegnen

Rückstellungen für die betriebliche Altersversorgung (bAV) in Form von Direktzusagen werden meist nicht vom Unternehmen selbst, sondern durch einen beauftragten versicherungsmathematischen Gutachter (Aktuar) berechnet. Dieser Prozess findet jährlich zum Bilanzstichtag des Unternehmens statt und hat sich in den letzten Jahren durch Digitalisierungsmaßnahmen weiterentwickelt. Der Beitrag erörtert, weshalb eine Digitalisierung dieser Dienstleistung immer bedeutsamer wird, welche Gewinne dadurch erzielt werden, welche Risiken lauern und wie Digitalisierungsschritte konkret aussehen können.

### Entscheidungen

**BFH:** Zur Einlage i. S. des § 15a Abs. 1 Satz 1 EStG (10.11.2022 – IV R 8/19 – dazu BB-Kommentar von Prof. Dr. André Meyer, LL.M. Taxation)

**OLG Düsseldorf:** Berücksichtigung von Börsenkursen im Freiverkehr als Wertuntergrenze und Anforderungen an die Ertragswertermittlung bei der aktienrechtlichen Barabfindung im Squeeze-Out (28.11.2022 – 26 W 4/21 [AktE] – dazu BB-Kommentar von Prof. Dr. Rainer Hüttemann)

490

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

- BAG:** Sozialplan – zusätzliche Abfindung für schwerbehinderte Arbeitnehmer – Höchstbetragsregelung (11.10.2022 – 1 AZR 129/21)
- BAG:** Betriebliche Altersversorgung – Tarifauflegung – Energiekostenrabatt (15.11.2022 – 3 AZR 457/21)
- BAG:** Annahmeverzug – Böswilliges Unterlassen anderweitigen Verdienstes – sozialrechtliche Verpflichtung zur Arbeitslosmeldung – Nutzungsentschädigung bei Entzug des Dienstwagens (12.10.2022 – 5 AZR 30/22)
- LAG Nürnberg:** Abfindung – Sozialplan – Altersrente – Regelaltersrente (11.11.2022 – 8 Sa 164/22)

499

### Aufsätze

Prof. Franz Josef Düwell, Vors. RiBAG a.D.

#### Die Neufassung des Arbeitsrechts in der katholischen Kirche

492

Die Religionsgesellschaften sind in Deutschland bedeutende Arbeitgeber. 2022 waren rund 1,3 Mio. Personen bei der katholischen Kirche und bei der evangelischen Kirche und ihren Wohlfahrtsverbänden angestellt, darunter 790 000 bei der katholischen Kirche und deren caritativen Einrichtungen (KNA Meldung vom 30.5.2022). Beide Kirchen leiten aus Art. 140 GG i.V.m. Art. 137 Abs. 3 WRV ab, im Rahmen des garantierten Selbstverwaltungsrechts auch die Arbeitsrechtsbeziehungen eigenständig, u.a. durch Festlegung von Loyalitätspflichten der Beschäftigten zu regeln. Angesichts der rigiden Kündigungspraxis katholischer Einrichtungen bei der Wiederverheiratung von Kirchenmusikern (BAG 19.12.2019 – 8 AZR 511/18, BAGE 169, 197, BB 2020, 115) und Chefarzten (BAG 20.2.2019 – 2 AZR 746/14, BAGE 166, 1, BB 2019, 1523) wurden auch in der fachöffentlichen Diskussion Bedenken gegen diese zumeist als anachronistisch empfundenen Regeln erhoben. Die Katholische Kirche hat darauf reagiert. Sie hat ihre Einstellung geändert. Sie erkennt nunmehr an, dass „alle Mitarbeitenden unabhängig von ihren konkreten Aufgaben, ihrer Herkunft, ihrer Religion, ihres Alters, ihrer Behinderung, ihres Geschlechts, ihrer sexuellen Identität und ihrer Lebensform Repräsentantinnen und Repräsentanten der unbedingten Liebe Gottes und damit einer den Menschen dienenden Kirche sein (können)“. Dieser Einstellungswandel findet sich in Art. 3 Abs. 2 S. 2 der neuen Grundordnung.

500

Julius Siegel

#### Die Haftung des GmbH-Geschäftsführers: Kann er sich unter den „Schutzschirm“ der beschränkten Arbeitnehmerhaftung retten?

498

GmbH-Geschäftsführer sehen sich zunehmend Schadensersatzansprüchen ausgesetzt, die nicht selten ein Vielfaches des eigenen Jahresgehaltes betragen. In diesem Zusammenhang gilt es zu klären, ob sich GmbH-Geschäftsführer auf die Grundsätze der privilegierten Arbeitnehmerhaftung berufen können.

503

### Entscheidung

**LAG Hamm:** Befristete Änderung – Vertrag – Befristungskontrolle (2.10.2020 – 16 Sa 1462/19 – dazu BB-Kommentar von Prof. Dr. Tim Jesgarzewski, RA/FAArbR)

506

### Die Erste Seite

Prof. Dr. Holger Bonin

New Work: Macht Gorillas zu Arbeitnehmern!

Impressum/Vorschau

VIII

2/2023

S. 53–104, ART.-NR. 28–50

Februar 2023

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z137

# ZFR

ZEITSCHRIFT FÜR FINANZMARKTRECHT

Herausgeber: Olaf Riss, Martin Winner,  
Rainer Wolfbauer

## EDITORIAL

» Der EU Listing Act – Kurswechsel für die Börsenregulierung?

## BEITRÄGE

- » **Christoph Kronthaler/Simon Laimer:** Der Gruppenorganisator als „Versicherungsvermittler“
- » **Thomas Stern:** Zur Disposition zeitlich begrenzt gedeckter Einlagen nach § 12 ESAEG
- » **Nicolas Raschauer:** Das (vorübergehende) Ende der öffentlichen „Geldwäsche-Transparenz“ – und die Rückkehr zum „berechtigten Interesse“

## JUDIKATUR

- » **VwGH:** Keine Legitimation des Masseverwalters zur Zurücklegung einer Registrierung als AIFM
- » **OGH:** Wann müssen bonitätsrelevante Daten aus Datenbanken gelöscht werden?
- » **BVwG:** Keine Akteneinsicht für den von einer Whistleblower-Meldung betroffenen Aufsichtsratsvorsitzenden einer Bank  
Rechtmäßige Zwangsstrafe wegen unerlaubten Einlagengeschäfts



**EDITORIAL** Der EU Listing Act – Kurswechsel für die Börsenregulierung?

53

Mit dem EU Listing-Act hat die Europäische Kommission ein umfangreiches Regelungspaket vorgelegt, mit dem sie durch gezielten Abbau von Regulatorik die Attraktivität der Börsen innerhalb der EU stärken möchte. Damit sollen die zur Zeit lahmlenden Kapitalmärkte in die Gänge gebracht werden. Die Herausgeber der ZFR haben einen ersten Blick auf die geplanten Maßnahmen geworfen.

**BEITRÄGE****Christoph Kronthaler/Simon Laimer: Der Gruppenorganisator als „Versicherungsvermittler“**

56

Der EuGH ist jüngst aufgrund gleich dreier Anlassfälle, die in zwei relativ knapp nacheinander veröffentlichte Urteile mündeten, zur Auffassung gelangt, dass der sog „Gruppenorganisator“ bei echten Gruppenversicherungsverträgen in bestimmten Fallkonstellationen als „Versicherungsvermittler“ zu qualifizieren sei. Rechtsdogmatisch erscheint dies – vor allem aus bisheriger österreichischer sowie deutscher Perspektive – überraschend und fragwürdig; das Ergebnis der Urteile des EuGH mag man – jedenfalls in den konkreten Anlassfällen – unabhängig davon billigen.

**JUDIKATUR IM FOKUS****Thomas Stern: Zur Disposition zeitlich begrenzt gedeckter Einlagen nach § 12 ESAEG**

62

„Temporary high balances“ werden durch die Einlagensicherungs-RL besonders geschützt. Identifikation und Interpretation dieser Einlagen stellen die Sicherungssysteme seit Jahren vor Herausforderungen, nicht zuletzt aufgrund der Häufung unbestimmter Rechtsbegriffe und der unterschiedlichen nationalen Ausgestaltungen dieser Privilegierung. Nun hat der OGH erstmals zu den „zeitlich begrenzt gedeckten Einlagen“ nach § 12 ESAEG geurteilt und dabei einen sehr weiten Anwendungsbereich des Privilegs zugrunde gelegt.

OGH 6. 10. 2022, 1 Ob 241/21d: Höhere Deckung von Guthaben aus Abfertigung und Immobilienverkauf in der Einlagensicherung

61

OGH 18. 11. 2022, 6 Ob 58/22f: Höherdeckung einer Bankeinlage auch für Lebensversicherungserlöse

71

**Nicolas Raschauer: Das (vorübergehende) Ende der öffentlichen „Geldwäsche-Transparenz“ – und die Rückkehr zum „berechtigten Interesse“**

7

Der EuGH erklärte rezent Teile der geltenden EU-Geldwäsche-RL für ungültig. Hintergrund seines Urteils war eine Regelung, nach der bestimmte Informationen zu wirtschaftlichen Eigentümern von Gesellschaften in der EU/im EWR nahezu schrankenlos für die Öffentlichkeit einsehbar sein müssen. Damit sollten Geldwäsche und Terrorismusfinanzierung verhindert werden. Diese Regelungssystematik sei überschießend und verstoße deswegen gegen die GRC, entschieden die Luxemburger Höchstrichter Ende 2022. Neben einer Urteilsbesprechung geht der Beitrag auch auf die (legislativen) Konsequenzen des Urteils ein.

EuGH 22. 11. 2022, C-37/20, C-601/20: Öffentlichkeit des wirtschaftlichen Eigentümerregisters: Verstoß gegen Grundrecht auf Datenschutz

**JUDIKATUR****EUGH**

Klauselkontrolle: Prüfung der Missbräuchlichkeit ohne Prüfung des Gebots von Treu und Glauben



**VwGH**

**»AUF SICHTSRECHT**

Keine Legitimation des Masseverwalters zur Zurücklegung einer Registrierung als AIFM 81

**OGH**

**»BANKRECHT**

Wann müssen bonitätsrelevante Daten aus Datenbanken gelöscht werden? 82  
Dieselskandal: Unschlüssigkeit einer gegen den Hersteller gerichteten Klage auf Erstattung von Leasingraten 84  
Auslegung einer Patronatserklärung 84  
Fremdwährungskreditvertrag und damit verbundener Geldwechselvertrag 86

**»VERSICHERUNGSRECHT**

AGB zum Rentenwahlrecht 87

**BVwG**

**»AUF SICHTSRECHT**

Keine Akteneinsicht für den von einer Whistleblower-Meldung betroffenen Aufsichtsratsvorsitzenden einer Bank 90  
Rechtmäßige Verhängung einer angedrohten Zwangsstrafe wegen unerlaubten Einlagengeschäfts 92  
Keine Einschränkung der Einsicht in das wirtschaftliche Eigentümerregister (ohnehin öffentliche Daten) (Anm R. Wolfbauer) 94

**AKTUELLES** (Rainer Wolfbauer)

Aktuelle Gesetzesvorhaben 96  
FMA erlässt Wertpapierfirmenverordnung 97  
Wertpapierfirmen-Stammdatenmeldeverordnung der FMA 98  
Delegierte Verordnung zur Offenlegungs-VO in Bezug auf fossiles Gas und Kernenergie 99

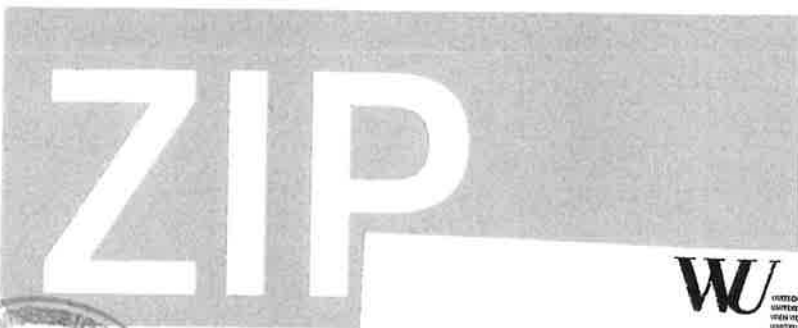
**REZENSIONEN**

**Stefan Perner:** Privatversicherungsrecht (Hermann Wilhelmer) 101  
**Patrick Nutz:** Delisting und Anlegerschutz. Der freiwillige Rückzug von der Börse und seine Folgen (Rainer Wolfbauer) 102

**Impressum**

8 | 2023

44. Jahrgang  
24. Februar 2023  
S. 389–444  
PVSt 8559



DB-Z 197

# Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

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

zip-online.de

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

Zwei, die zusammengehören:  
ZEITSCHRIFT



ZIP –  
Zeitschrift für  
Wirtschafts-  
recht

Beratermodul

Profitieren Sie von Ihrer  
ONLINE-DATENBANK

Mit  
EWIR 4/2023

- Aufsätze** > **Christoph Thole** – Der Kommissionsvorschlag für eine Richtlinie zur Harmonisierung bestimmter Aspekte des Insolvenzrechts, COM(2022) 702 ..... 389
- Robin Misterek** – Die Insiderinformation im Spannungsverhältnis von Ad-hoc-Publizität und Insiderhandelsverbot ..... 400
- Rechtsprechung** > Zur Wirksamkeit von Zinsänderungsklauseln in Prämiensparverträgen (BGH, Urt. v. 24.1.2023 – XI ZR 257/21) ..... 409
- Versperrung des Wegs zur spezialgesetzlichen Prospekthaftung durch vorvertragliche Pflichtverletzung eines Gründungsgesellschafters (Treuhandkommanditist) (BGH, Beschl. v. 22.11.2022 – XI ZB 28/21) ..... 413
- Zur Notwendigkeit laufender Buchungen der Forderungen und Verbindlichkeiten in den Jahresabschlüssen für Anerkennung eines Ergebnisabführungsvertrags (BFH, Urt. v. 2.11.2022 – I R 37/19) ..... 415
- Umfassende Darlegung der möglichen Schadensfolgen bei Feststellungsklage im Rahmen des „großen“ Schadensersatzanspruchs erforderlich (BGH, Urt. v. 10.1.2023 – VI ZR 67/20) ..... 418
- Abberufung von Datenschutzbeauftragten aus wichtigem Grund möglich (EuGH, Urt. v. 9.2.2023 – C-453/21) ..... 432

ottoschmidt



86209702308

## Inhalt

**Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht**

<b>Versperrung des Wegs zur spezialgesetzlichen Prospekthaftung durch vorvertragliche Pflichtverletzung eines Gründungsgesellschafters (Treuhandskommanditist)</b>	(BGH, Beschl. v. 22.11.2022 – XI ZB 28/21) .....	413
<b>Zur Notwendigkeit laufender Buchungen der Forderungen und Verbindlichkeiten in den Jahresabschlüssen für Anerkennung eines Ergebnisabführungsvertrags</b>	(BFH, Urt. v. 2.11.2022 – I R 37/19) .....	415

**Vertrags- und Haftungsrecht**

<b>Umfassende Darlegung der möglichen Schadensfolgen bei Feststellungsklage im Rahmen des „großen“ Schadensersatzanspruchs erforderlich</b>	(BGH, Urt. v. 10.1.2023 – VI ZR 67/20) .....	418
Zwingende Beachtung des sachenrechtlichen Bestimmtheitsgrundsatzes bei Über-eignung von Gattungssachen	(BGH, Urt. v. 16.12.2022 – V ZR 174/21) .....	421

**Insolvenz- und Sanierungsrecht**

Kostentragungspflicht des Gläubigers für zusätzlichen Prüfungstermin bei verspäteter Forderungsanmeldung wegen Säumnis des Insolvenzverwalters	(OLG Dresden, Beschl. v. 24.1.2023 – 12 W 636/22) .....	424
Insolvenzanfechtung der Zahlung von Einfuhrumsatzsteuer	(OLG Düsseldorf, Urt. v. 15.9.2022 – 12 U 7/22) .....	427

**Arbeits- und Sozialrecht**

<b>Abberufung von Datenschutzbeauftragten aus wichtigem Grund möglich</b>	(EuGH, Urt. v. 9.2.2023 – C-453/21 – X-FAB Dresden) .....	432
Nachträglicher Widerspruch wegen unvollständigem Unterrichtungsschreiben zum Betriebsübergang	(LAG Düsseldorf, Urt. v. 26.7.2022 – 8 Sa 68/20) .....	435

**Verfahrens- und Vollstreckungsrecht**

Hinweispflicht des Gerichts und Aufforderung zur Vorlegung weiterer Beweise bei Zweifeln an der Richtigkeit einer anwaltlichen Versicherung	(BGH, Beschl. v. 2.8.2022 – VIII ZB 3/21) .....	440
---	---	-----

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

EuGH: Freie Fahrt dem Effektivitätsgrundsatz nach Art. 6 Abs. 1 und Art. 7 Abs. 1 der Klausel-RL .....	R4
BGH: Vollstreckbarerklärung von Schiedssprüchen und Prozesskostensicherheit .....	R4
BGH: Übereignung von Gattungssachen nach § 931 BGB und Bestimmtheitsgrundsatz .....	R5
BAG: Entgeltgleichheit von Männern und Frauen .....	R5

**Gesetzgebung**

BMJ: Schnellere und einfachere Klagemöglichkeiten für Verbraucher .....	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: 0221/93793-997**

# AW-Praxis

D3-Z58

Außenwirtschaftliche Praxis – Zeitschrift für Außenwirtschaft in Recht und Praxis [reguvis.de/aw-praxis](https://reguvis.de/aw-praxis)

## ■ LkSG in Kraft getreten

■ Nachhaltigkeit und die globalen Nachhaltigkeitsziele (SDGs)

■ Neue Russland-Sanktionen im Rahmen des G7-Ölpreisdeckels

■ Die Single Window-VO (EU) 2022/2399 – Ergänzung des UZK und Überblick über die Auswirkungen

■ Die Single Window-VO (EU) 2022/2399 – Details und kritische Analyse

■ Neues zur Produkthaftung in der EU

■ Rückblick: Drastische Verschärfungen der U.S. export control and sanctions laws in 2022

**Aktuelle Nachrichten**

■ Sanktionsdurchsetzungsgesetz II (SDG II)	31
■ Außenwirtschaftsgesetz (AWG) ergänzt	31
■ Kriegswaffenkontrollgesetz (KWKG) ergänzt	32
■ Außenwirtschaftsverordnung (AWV) geändert	32
■ Hinweisgeberschutzgesetz verabschiedet	33
■ Rüstungsexporte 2022	34
■ Merkblatt zu Zollanmeldungen 2023	34
■ Verordnung zur Einrichtung der Single-Window-Umgebung veröffentlicht	35
■ ATLAS-Info: „WARENORT/Zusätzliche Kennung“	37
■ E-VSF-N: Zollversandverfahren	37
■ E-VSF-N: Ausfuhrverfahren	37
■ ATLAS-Info: Neue verpflichtende Datenfelder in der Ausfuhranmeldung	37
■ Zoll-Fachmeldung zum Warenverkehr mit Côte d'Ivoire	39
■ Pan-Euro-Med: Lieferantenerklärungen	39
■ Wertgrenzen in Euro/Landeswährung: Pan-Euro-Med/Vietnam	39
■ Ursprungsnachweis für Einfuhren aus Madagaskar (ESA-WPA) ab 1.1.2023	40
■ Warenverkehr mit Singapur: Änderung der Ursprungsregeln	40
■ WuP: Bürger- und Geschäftskundenportal	41
■ Zollfreier Zugang für bestimmte landwirtschaftliche Produkte aus Norwegen in 2023	41
■ ATLAS-Info: Unzutreffendes Systemverhalten bei der Abgabenermittlung für APS-Länder	41
■ Modernisierung des Freihandelsabkommens EU-Chile	42
■ Zehnte Verhandlungsrunde mit den ESA-Staaten	42
■ Dritte Ministertagung des Trade and Technology Council (TTC)	43
■ USA verliert WTO-Streitverfahren zu Section-232-Zöllen	43
■ China leitet WTO-Verfahren gegen US-Maßnahmen für Halbleiterchips ein	44
■ Handelsstreit EU-China: EU beantragt Einsetzung von WTO-Panels	44
■ Kommission bewertet die Wirksamkeit der Antidumpingzölle auf Glasfaserkabel aus China	45

■ Antidumpingzölle auf Aluminium-Straßenräder aus Marokko	46
■ Anpassung der Schutzmaßnahmen zu Stahl-erzeugnissen	46
■ EMCS: Bürger- und Geschäftskundenkonto	47
■ Steuerbegünstigte Verwendung von Hafendiesel in Seehäfen	47
■ E-VSF-N: Luftverkehrssteuer	47
■ Rechte des geistigen Eigentums in der EU	48
■ Änderung der AO-DV Zoll	48
■ Nachversteuerung von Substituten für Tabakwaren (Altware)	49
■ 12 Jahre AEO in der Schweiz: 2022 insges. 147 AEO zertifiziert	49
■ AEO in Norwegen 2022: Weiter nur 21 AEO-Zertifikate	49
■ Allgemeine Genehmigungen Nr. 31 und 32	50
■ Telekom unterliegt im Rechtsstreit gegen iranische Bank	50
■ Chemiewaffenübereinkommen (CWÜ)	51
■ EU-Dual-Use-Verordnung (DUV) ergänzt	52
■ Verstöße gegen das Iran-Embargo	52
■ Sanktionen gegen Libyen	52
■ Runderlasse Außenwirtschaft 2022	53

**GesetzgebungsReport**

■ Europäische Union	53
■ Österreich	54

Titelthema der  
AW-Prax 2/2023:

**China: Neue US-Beschränkungen im Bereich der Halbleiter und Computer**



VOLUME 50, ISSUE 1

FEBRUARY 2023

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

D3-782

# Legal Issues *of Economic Integration*



Wolters Kluwer

# LEGAL ISSUES OF ECONOMIC INTEGRATION



Volume 50

February 2023

Issue 1

## *Editorial*

- The Unilateralization of Trade Governance:  
Constructive, Reconstructive, and Deconstructive  
Unilateralism *Geraldo Vidigal* 1

## *Articles*

- Finding Feet on Trade Agreements: Empowering  
Women Entrepreneurs Amidst a Pandemic *Anoush der Boghossian &  
Amrita Bahri* 13

- WTO Agricultural Commitments of the United  
Kingdom after Brexit: Impact of Exchange Rate *Sachin Kumar Sharma,  
Ahamed Ashiq Shajahan,  
Prachi Singhal &  
Paavni Mathur* 41

- A Critical Analysis of the EU's Eclectic Foreign  
Subsidies Regulation: Can the Level Playing Field  
Be Achieved? *Xueji Su* 67

- Here Lies the Indispensability Condition:  
The General Court's Judgments in the *Google*  
*v. Commission* Saga *Andrea Melchionda* 93



# Mitteilungen

## der deutschen Patentanwälte

Herausgegeben vom Vorstand der Patentanwaltskammer



### Aus dem Inhalt

#### Beiträge

- Schallmoser / Haberl / Hoppe** Wer nichts wagt, der optiert aus
- Hüttermann** Lieben Sie Brahms? Oder: Die drei Antagonismen im gewerblichen Rechtsschutz
- Hönig / Ebner** Aktuelles aus der Schweiz

#### Entscheidungen

- BVerfG** Anforderungen an rechtsstaatliche Prinzipien in der Europäischen Patentorganisation
- BGH** Scheibenbremse II – Erschöpfung oder Neuherstellung bei Verschleißteilen  
*mit Anmerkung Meitinger*
- BGH** Verbindungsleitung – Nichtigkeitsverfahren bei fehlendem Widerspruch  
*mit Anmerkung Grob*
- BGH** Wegfall der Wiederholungsgefahr III
- OLG München** Schutz des Goldtons II – markenmäßige Benutzung eines Farbzeichens
- OLG Düsseldorf** Erstattungsfähigkeit der Patentanwaltskosten  
*mit Anmerkung Kinting*

# Mitteilungen

## der deutschen Patentanwälte

Herausgegeben vom Vorstand der Patentanwaltskammer

114. Jahrgang  
München, Heft 2  
Februar 2023  
Seiten 53 – 100  
Zitierweise: Mitt. (Jahr), (S.)

Freischaltung der  
recherchierbaren Onlineausgabe:  
Kundenservice Wolters Kluwer Online  
+ 49 (22 33) 37 60 - 70 50  
onlineservice@wolterskluwer.com



## Inhalt

### Beiträge

Schallmoser / Haberl / Hoppe	Wer nichts wagt, der optiert aus	53
Hüttermann	Lieben Sie Brahms? Oder: Die drei Antagonisten im gewerblichen Rechtsschutz	58
Hönig / Ebner	Aktuelles aus der Schweiz	64

### Entscheidungen

Patent		
BVerfG	Beschl. vom 8.11.2022, 2 BvR 2480/10 et al. – Anforderungen an rechtsstaatliche Prinzipien in der Europäischen Patentorganisation	69
BGH	Urt. vom 18.10.2022, X ZR 36/21 – Gesperre öffentliche Zugänglichkeit der Prioritätsunterlagen	71
BGH	Urt. vom 8.11.2022, X ZR 10/20 – Scheibenbremse II Erschöpfung oder Neuherstellung bei Verschleißteilen <i>mit Anmerkung Meitinger</i>	76 79
BGH	Urt. vom 6.12.2022, X ZR 120/20 – Verbindungsleitung Nichtigkeitsverfahren bei fehlendem Widerspruch <i>mit Anmerkung Grob</i>	80 84
Marke		
BGH	Urt. vom 1.12.2022, I ZR 144/21 – Wegfall der Wiederholungsgefahr III	85
OLG München	Urt. vom 27.10.2022, 29 U 6389/19 – Schutz des Goldtons II markenmäßige Benutzung eines Farbzeichens	89
Kostenrecht		
OLG Düsseldorf	Beschl. vom 13.7.2022, 15 W 15/22 – Kosten des Patentanwalts Erstattungsfähigkeit der Patentanwaltskosten <i>mit Anmerkung Kinting</i>	95 98

## Rezensionen

Härtle  
BeyerleinMarsmann, A-Book, 3. Auflage 2022  
Fritzsche/Münker/Stollwerck, UWG, Gesetz gegen den unlauteren Wettbewerb,  
GeschGehG, PAngV, P2B-VO

## Mit dem

Herausgeber  
Patent

- Ver
- Rec
- Ak
- Ver

Dr. S

Lug  
neb  
Wo  
Jet

## Impressum

## Schriftleitung

Verantwortlicher Schriftleiter: Patentanwalt Dr. rer. nat. Dipl.-Phys. Malte Köllner, Vogelweidstraße 8, 60596 Frankfurt, Tel.: 069/69 59 60-0, Telefax: 069/69 59 60-22, E-Mail: info@kollner.eu. Weitere Mitglieder der Schriftleitung: Patentanwälte Dr. rer. nat. Dipl.-Phys. Stefan Schohe, München, Dr. phil. nat. Dipl.-Biol. Anastassios Pischitzis, Frankfurt. Einsendungen, die sich auf den Inhalt der Zeitschrift beziehen, sind an die obige Anschrift des verantwortlichen Schriftleiters zu richten. Aufsätze und Bemerkungen geben die Meinung des Verfassers, nicht die der Schriftleitung oder des Verlages wieder.

Beiträge werden nur zur zeitlich unbeschränkten Alleinveröffentlichung angenommen. Die Annahme zur Veröffentlichung muss schriftlich erfolgen. Mit der Annahme erwirbt der Verlag vom Verfasser alle Nutzungsrechte, auch zur digitalen Nutzung (z.B. auf CD und im Internet) und zur weiteren Vervielfältigung zu gewerblichen Zwecken im Wege fotomechanischer oder anderer Verfahren. Für Manuskripte, die unaufgefordert eingesandt werden, wird keine Haftung übernommen.

## Verlag

Wolters Kluwer Deutschland GmbH, Carl Heymanns Verlag, Freisinger Straße 3, 85716 Unterschleißheim, Ilka Reimann, Telefon 089/3 60 07-32 57, ilka.reimann@wolterskluwer.com (Kontakt unter Angabe der Kundennummer)

Wolters Kluwer Deutschland GmbH, Carl Heymanns Verlag, Wolters-Kluwer-Straße 1, 50354 Hürth, Telefon 0 22 33 / 37 60 - 60 00, Telefax 0 22 33 / 37 60 - 01 60 00, www.wolterskluwer-online.de/gwrs

Kundenservice: Telefon 026 31 / 801-22 22, e-mail: info-wkd@wolterskluwer.com (Kontakt unter Angabe der Kundennummer)

© 2023 Wolters Kluwer Deutschland GmbH/Carl Heymanns Verlag  
Die Zeitschrift einschließlich aller ihrer Teile ist urheberrechtlich geschützt. Jeder Verwertung außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ist ohne die Zustimmung des Verlages unzulässig und strafbar. Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronischen Systemen, auch von Teilen der Zeitschrift zum innerbetrieblichen Gebrauch.

## Bezugsbedingungen

Die Zeitschrift erscheint grundsätzlich monatlich. Jahresabonnement inkl. ein Online-Zugang. Gesamtpreis 269,00 € inkl. 17,60 € MwSt. zzgl. Versandkosten (20,40 € Inland/42,00 € Ausland). Bei Mehrfachlizenzen zzgl. 1,00 € je Nutzer/Monat zzgl. 7 % MwSt. Vorzugspreis für Bewerber/Studenten 50 % (zzgl. Versandkosten). Aufkündigung des Bezugs bis 30.09. zum Jahresende. Einzelheft 26,90 € inkl. 7 % MwSt. zzgl. Versandkosten.

## Anzeigen

Anzeigenverkauf: Gabriele Wieneber, Telefon 022 33/37 60 - 76 08, E-Mail: Gabriele.Wieneber@wolterskluwer.com

Anzeigendisposition: Lukas Reyes, Telefon 022 33/37 60-77 43, E-Mail: anzeigen@wolterskluwer.com

Die Anzeigen werden nach der Preisliste Nr. 42 vom 1. 1. 2023 berechnet.

Satz: rdz GmbH, Siegburg

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

ISSN 0026-6884

# DER BETRIEB

1948 | 2023

75  
JAHRE

9

Seite 465 – 528  
27. Februar 2023  
76. Jahrgang

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z12

## Herausgeber

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

## Magazin

### Gastkommentar

Achim Roeder  
Ist Amount B nur etwas für  
Milliardäre?

### Interview

Stefan Lochner  
Verantwortungsvolle Unterneh-  
mer werden im Stich gelassen

## Betriebswirtschaft

Thorsten Sellhorn/Charlotte-Louisa Donau/Katharina Hombach/  
Inga Meringdal/Maximilian A. Müller/Victor Wagner  
Gap-Assessment zur Klimaberichterstattung am deutschen Kapitalmarkt 465

## Steuerrecht

Jens Escher/Philipp N. W. Weiten  
Schulden einer vermögensverwaltenden Immobilien-PersGes.  
als Teilentgelt bei einer Anteilsschenkung? 473

Carmen Bachmann/Johannes Gebhardt/Christopher Seifert  
Transitional CbCR Safe Harbour – Die erhoffte Erleichterung  
bei der Umsetzung der globalen Mindestbesteuerung? 476

BEFIT im „Spotlight“ – Neue europäische Legislativinitiative  
zur harmonisierten Gewinnermittlung (U. Prinz) 480

Hinzuschätzung bei Verwendung einer objektiv manipulierbaren  
elektronischen Registrierkasse (V. Kreft) 482

Geänderte Programmablaufpläne für den LSt-Abzug 2023 (BMF) 484

Vorabentscheidungsersuchen zum Direktanspruch (BFH) 494

## Wirtschaftsrecht

Patrick Scholl/Susanne Lenz/Alexei Döhl  
Effizientes EU-Prospektrecht – Initiative der EU-Kommission zur  
punktuellen Weiterentwicklung der Prospektverordnung 499

EuGH zu den Voraussetzungen für die Abberufung von  
Datenschutzbeauftragten (T. Neufeld) 506

Einreichung unrichtiger Gesellschafterliste: Unterlassungsanspruch eines  
Gesellschafters gegen den Gesellschaftergeschäftsführer aufgrund  
gesellschafterlicher Treuepflicht (BGH) 507

## Arbeitsrecht

Wolfgang Kleinebrink  
Kollektive Möglichkeiten zur Beschäftigungssicherung beim „staatlichen“  
Bündnis zur Energiepreisbremse 516

Die Tätigkeit als Führungskraft – (k)ein Sachgrund für die Befristung eines  
Arbeitsvertrags? (T. Darm-Tobaben) 525

Berücksichtigung von Urlaubsstunden bei der Berechnung von tariflichen  
Mehrarbeitszuschlägen (BAG) 526

Im Abonnement enthalten:

VOLUME 57, ISSUE 1

FEBRUARY 2023

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

D3-Z150



# Journal of WORLD TRADE

LAW | ECONOMIC POLICY | PUBLIC POLICY



Wolters Kluwer

# Journal of WORLD TRADE



---

Volume 57

February

Number 1

---

- |  |  |     |
|--|--|-----|
| A New Digital Economy Collaboration in the Indo-Pacific: Negotiating Digital Trade in the Australia-India CECA                   | <i>Andrew D. Mitchell &amp; Neha Mishra</i>                              | 1   |
| Cultural Services in Australia and New Zealand's Preferential Trade Agreements   | <i>Gilbert Gagné &amp; Camille Jean-Desnoyers</i>                        | 31  |
| Quantifying the Impact of the Latest US Tariff Sanctions on Russia: A Sectoral Analysis  | <i>Olim Latipov, Christian Lau, Kornel Mahlstein &amp; Simon Schropp</i> | 55  |
| The 'Level Playing Field' Metaphor: Revealing a Competitive Move in EU Free Trade Agreements                                     | <i>Matilda Gillis</i>  | 125 |
| The EU 2022 International Procurement Regulation Enters in to Force Reciprocity  | <i>Kamala Dawar</i>  | 139 |
| On How the Human Rights Framework Can Contribute to Inclusive Trade Agreements   | <i>Caroline Dommen</i>   | 157 |
| Government Procurement Defence under GATT 1994 Article III:8(a): A Critical Review of the Turkey-Pharmaceutical Products Dispute | <i>Mikyung Yun</i>   | 183 |

# ecolex

FACHZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTSRECHT

Schwerpunkt

## AI – Artificial Intelligence

- > Verantwortung
- > Künstlerische Intelligenz
- > Novelle der ProdukthaftungsRL

Klauselnichtigkeit und  
dispositives Recht

GesDigG 2022

Whistleblowing und  
Geschäftsführerhaftung

Einheitspatent

Quellensteuerrückerstattung

Einsatz von Google Analytics



93 EDITORIAL

**93 EuGH zur sauberen Luft und was der/die Einzelne hierfür tun kann**

*Thomas Rabl*

**98 SCHWERPUNKT  
AI - ARTIFICIAL INTELLIGENCE**

**98 KI-Verordnung – die Regulierung Künstlicher Intelligenz**

*Fabian Herbst*

**101 KI – Künstlerische Intelligenz?**

*Anna Katharina Tipotsch/Dominik Hofmarcher*

**105 Bad Robot – wer ist verantwortlich, wenn KI versagt?**

*Veronika Wolfbauer*

**109 ZIVIL- UND UNTERNEHMENSRECHT**

**109 EuGH lässt OGH abblitzen: Keine Anwendung dispositiven Rechts bei Klauselnichtigkeit!**

*Georg Graf*

**112 Wer ist Baufortschrittsprüfer im Sinne des BTVG?**

*Georg Bruckmüller/Christoph Reichl*

**115 (Un)wirksamkeit des Rahmenvertrags zwischen Spieler und Online-Glücksspielanbieter?**

*Patrick Mittlböck/Eleonora Zar*

**117 OGH 12. 10. 2022, 1 Ob 168/22 w**

Verkehrssicherungspflichten auf Spielplätzen: Notwendigkeit regelmäßiger Kontrollen auch ohne entsprechenden Hinweis in den Herstellervorgaben

**118 OGH 12. 10. 2022, 1 Ob 177/22 v**

Zur Hinterlegung nach § 1425 ABGB durch den Treuhänder

**118 OGH 25. 10. 2022, 2 Ob 183/22 h**

Unfall beim Beladen durch einen Bagger: Gefährdungshaftung nach EKHG?

**118 OGH 14. 9. 2022, 1 Ob 155/22 h**

Zur Kostentragungspflicht des Servitutsberechtigten

**119 OGH 19. 8. 2022, 6 Ob 216/21 i**

Zum Schutzzweck der Norm von Oö Bauvorschriften  
*(Sarina Illo Ortner)*

**119 OGH 6. 10. 2022, 1 Ob 241/21 d**

Reichweite der privilegierten Einlagensicherung für Abfertigung und Einlagen aus Immobilientransaktionen

**120 OGH 12. 10. 2022, 1 Ob 140/22 b**

Keine Amtshaftung des Bundes für Fehler der APAB in der Causa Commercialbank Mattersburg

**121 OGH 17. 10. 2022, 6 Ob 102/22 a**

Zulässige Speicherung von Bonitätsdaten durch Kreditauskunftei

**122 OGH 18. 10. 2022, 4 Ob 59/22 p**

Verbandsklage: Fünf unzulässige Klauseln in AGB einer Fitnessstudiobetreiberin  
*(Christina Stotter)*

**123 OGH 18. 10. 2022, 10 Ob 19/22 z**

Nachbarrechtlicher Unterlassungsanspruch bei landwirtschaftlichen Betrieben: keine Sperrwirkung von stmk Baubewilligungen (auch) nach Novelle LGBI 2009/88  
*(Sarina Illo Ortner)*

**124 OGH 12. 10. 2022, 1 Ob 174/22 b**

Zum dringenden Wohnbedürfnis beim Vorliegen einer faktischen Wohnmöglichkeit aufgrund einer Geschäftsführungsfunktion

**124 OGH 6. 9. 2022, 2 Ob 108/22 d**

Zum Eigenbedarf bei einer Aufkündigung nach § 30 Abs 2 Z 8 MRG

**125 OGH 6. 10. 2022, 5 Ob 83/22 z**

Zum Lagezuschlag in Gebieten mit ausschließlich mittlerer Verbauung

**125 OGH 17. 10. 2022, 6 Ob 26/22 z**

Zur Zurechnung des unleidlichen Verhaltens eines Mitbewohners bei einer Aufkündigung nach § 30 Abs 2 Z 3 Fall 2 MRG

**126 OGH 18. 10. 2022, 10 Ob 9/22 d**

Zur Abgrenzung zwischen §§ 1104, 1105 und 1107 ABGB  
*(Andreas Herrmann)*

**126 OGH 28. 9. 2022, 7 Ob 89/22 x**

Feuerversicherung von Kfz zum Neuwert – Begriffsauslegung bei Totalschäden

**127 OGH 28. 9. 2022, 7 Ob 122/22 z**

Rechtsschutzversicherung: keine Zahlung der Anwaltskosten

**128 DISPUTE RESOLUTION**

**128 OGH 20. 10. 2022, 5 Ob 162/22 t**

Grundbuchssperre nach § 13 IO bei Aufhebung des Insolvenzeröffnungsbeschlusses und Zurückverweisung an das Erstgericht

**128 OGH 22. 9. 2021, 18 OCg 2/21 z**

Zur Klageänderung im Schiedsverfahren

**129 OGH 21. 11. 2022, 8 Ob 131/22 f**

„Leere“ Klagebeantwortung?

**130 OGH 17. 11. 2022, 3 Ob 170/22 d**

Zur Einstellung der Exekution wegen außerprozessualen Verzichts des betrGl

**130 OGH 22. 11. 2022, 4 Ob 170/22 m**

Vermögensgerichtsstand trotz Belastungs- und Veräußerungsverbots

**131 GESELLSCHAFTSRECHT**

**131 Gesellschaftsrechtliches Digitalisierungsgesetz 2022**

*Johannes Reich-Rohrwig/David Prasser*

**133 Grundlagen und Reform des Creeping-in im Übernahmerecht (Teil I)**

*Sixtus-Ferdinand Kraus/Peter Huber*



**139 OGH 17. 10. 2022, 6 Ob 183/22p**

14 Tage Minimum für Bezugsrechtsfrist bei GmbH-Kapitalerhöhungen

**140 OGH 24. 10. 2022, 8 Ob 123/22d**

Verjährung von Schadenersatzansprüchen einer Privatstiftung gegenüber Mitgliedern des Stiftungsvorstands

**140 OGH 31. 8. 2022, 9 Ob 6/22f**

Zum anwendbaren Recht bei Unternehmensübergang gem § 38 UGB (*Johannes Reich-Rohrwig*)

**142 WETTBEWERBS- UND IMMATERIALGÜTERRECHT**

**142 Das Einheitspatent und das Einheitliche Patentgericht**

*Michael Woller/Alexander Pabst*

**146 EuGH 13. 10. 2022, C-355/21**

Vernichtung von nicht in Verkehr gebrachter Originalware (*Michael Woller*)

**147 EuG 13. 7. 2022, T-768/20**

Zur rechterhaltenden Nutzung einer Unionsmarke bei Dienstleistungserbringung im EU-Ausland (*Antonia Hirsch*)

**148 EuGH 27. 10. 2022, C-197/21**

Wiederbefüllen von Gasflaschen und markenrechtliche Erschöpfung (*Michael Horak*)

**150 ARBEITSRECHT**

**150 Compliance: Whistleblowing und Geschäftsführerhaftung**

*Michael Lindtner*

**153 OGH 22. 4. 2022, 8 ObA 19/22k**

Bekanntgabe einer Zustelladresse (*Wolfgang Mazal*)

**154 OGH 24. 10. 2022, 8 ObA 74/22y**

Gefälligkeitsdienste begründen keinen Arbeitsvertrag (*Wolfgang Mazal*)

**154 OGH 24. 10. 2022, 8 ObA 21/22d**

Kettendienstverträge an Universitäten (*Wolfgang Mazal*)

**155 OGH 20. 10. 2022, 9 ObA 59/22z**

Parteimitgliedschaft und Weltanschauung (*Wolfgang Mazal*)

**155 OGH 21. 11. 2022, 8 ObA 48/22z**

Akkordähnliche Prämien als Betriebsübung (*Wolfgang Mazal*)

**157 STEUERRECHT**

**157 Die Neuregelung der Quellensteuer-rückerstattung auf Grundlage eines Doppelbesteuerungsabkommens gem § 240 Abs 4 BAO**

*Vera Hellebrandt*

**160 BFH zur Verteilung des Besteuerungsrechts an Bezügen eines grenzüberschreitend tätigen Berufskraftfahrers**

*Severin Schragl*

**164 ÖFFENTLICHES WIRTSCHAFTSRECHT**

**164 Google Analytics – kein Risiko, dennoch verboten?**

*Janos Böszörmenyi*

**167 UVP: Ein Rückblick auf das Jahr 2022**

*Günther Grassl/Stefan Lampert*

**171 Neues aus Europa**

*Ulrike Giera/Maximilian Hautzenberg/  
Markus-Florian Rummel*

**173 EuGH Update – Öffentliches Wirtschaftsrecht**

*Agnes Balthasar-Wach/Cornelia Lanser*

**174 VwGH 20. 10. 2022, Ro 2019/06/0021**

UVP-relevante Kumulierung der gemischten Intensivtierhaltung: rechnerisches Vorgehen (*Edmund Primosch*)

**175 VwGH 20. 10. 2022, Ra 2021/07/0068;**

**7. 11. 2022, Ra 2021/07/0060**

Keine individuell-konkrete Entscheidung über Ende der Abfalleigenschaft (*Edmund Primosch*)

**176 VwGH 17. 11. 2022, Ro 2019/05/0024**

Zurückziehung eines UVP-Feststellungsantrags: Kostenersatz für nichtamtlichen Sachverständigen? (*Edmund Primosch*)

**97 IMPRESSUM**

D3-Z18/  
Beil.



# table of contents

## 01 esg

- 18** Introduction
- 20** Relevance of ESG criteria for management decisions  
*Sascha Hödl, Zurab Simonishvili*
- 21** Why does it matter? ESG has started to have a meaningful impact on the way business is done  
*Ilko Stoyanov*
- 22** Green financing in CEE  
*Gergely Szalóki*
- 24** Green finance takes root in Poland  
*Paula Weronika Kapica*
- 25** Materialised bonds: a cheap and simple method for financing corporate projects in Bulgaria  
*Tsvetan Krumov*
- 26** Green bonds in the EU and Austria: how to finance the energy transition (even in times of crisis)  
*Christoph Moser, Angelika Fischer*
- 27** Photovoltaics: the green energy source. Austrian tax aspects to consider when implementing photovoltaic systems  
*Marco Thorbauer, Tobias Hayden, Clemens Grassinger, Benedikt Schachner-Gröhs, Philipp Statzinger, Stefan Egger*
- 30** Upcoming legal requirements to integrate ESG risks into diligent risk management  
*Leonhard Telsnig*
- 30** Greenwashing class action risk in light of upcoming Slovak laws  
*Ján Farbiak, Maria Gabriella Manzone*
- 31** Competition in tomorrow's European energy markets: between uncertainties and opportunities  
*Bianca Duca*
- 32** Legitimate sustainability cooperation or cartel greenwashing?  
*Christoph Haid, Anna Sofia Reumann*
- 33** ESG-related arbitrations: a new kid on the block  
*Nataša Lalatović Đorđević, Dragana Nikolić*
- 34** Courts against climate change? Climate change litigations are reaching Europe  
*Sara Khalil, Bojana Vareskic*
- 38** The EC's proposal for an ecodesign regulation  
*Veronika Wolfbauer, Valentin Demshchik*
- 40** Sustainability claims: trendy but tricky  
*Antonia Hirsch*
- 41** ESG labels protected as certification marks: five years of practice with this new kind of trademark  
*Christian Schumacher, Marie Hornyk*
- 42** Green leases all the rage in commercial leasing  
*Roman Stargalla, Maximilian Trautinger*
- 43** Does rental housing in Slovakia have a future?  
*Tomáš Šilhánek*
- 43** Photovoltaic plant subsidies in Czechia  
*Pavel Bederka*
- 44** Insurance and ESG  
*Peter Konwitschka, Daniel Höhnl*
- 48** ESG in action: how ESG is influencing the Hungarian office real estate submarket  
*László Krüpl, Adrian Menczelesz, Viktória Magyar*
- 49** Renewable energy transition ahead  
*Benjamin Schlatter, Christoph Cudlik, Sarah Wolf*
- 50** The hydrogen backbone: broken from the beginning?  
*Bernd Rajal*
- 51** Management of limited liability companies under the microscope: director, employee or all of the above?  
*Nora Olah, Adina Rusănescu-Horge*

## 02 digital universe

- 56** Introduction
- 58** A new era in crypto regulation  
*Michael Schmiedinger*
- 59** Cybersecurity in M&A transactions: common representations & warranties  
*Mădălina Neagu*
- 60** Better SAFE than sorry: combating volatile tech valuations with future equity agreements  
*Thomas Kulnigg, Andreas Lengger*
- 61** Digital execution of VC transactions  
*Niklas Kerschbaumer, Maximilian Czernin*
- 62** NFTs in crisis and insolvency  
*Felix Loewit, Tullia Veronesi*
- 66** Navigating the rough waters of corporate digitalisation in Montenegro  
*Vasilije Grgurević, Marija Marinović*

**67** The pending digitalisation of Montenegrin construction law *Luka Veljović, Vuk Šćepanović*

**68** Mergers in winter: Ethereum as eco-friendly blockchain  
*Thomas Kulnigg*

**70** A hitchhiker's guide through platform liability  
*Roland Vesenmayer, Valentin Demschik, Daria Rutecka, Tullia Veronesi*

**74** Navigating crypto arbitration  
*Leon Kopecký, Sebastian Lukic*

**76** Three steps to stay ahead of ever-evolving antitrust regulations in digital markets  
*Anna Sofia Reumann*

**77** Knowledge management 2.0: the link between AI and KM  
*Veronika Wolfbauer*

## 03 knowledge as an asset

**82** Introduction

**84** Must-know: the new EU collective action  
*Sebastian Lukic, Martin Ebner*

**85** Legitimate spying? Disclosure in Austrian and Slovak civil proceedings  
*Sarah Rosenthaler, Ján Farbiak*

**86** Disclosing professional secrecy: duty or crime?  
*Magdalena Roibu*

**87** EU sanctions against Russia and criminal law: a mismatch?  
*Klara Kiehl, Katharina Mydza*

**88** Digitalisation in insolvency proceedings  
*Cvijeta Gavric, Petra Majher Lončar*

**89** New holding law in Poland  
*Krzysztof Leśniak*

**90** Trade secret protection across CEE  
*Dominik Hofmarcher*

## art

**94** Ida Vikfors  
"Simplicity is not simple"

## 04 local treasure

**98** Introduction

**100** FDI: a tool to protect local treasures?  
*Volker Weiss, Sascha Schulz, Jan Kupčik*

**102** European Champions: competition and industrial policies at a crossroads?  
*Johannes Frank*

**103** Bulgaria: the Balkans' bulletproof investment destination  
*Elena Todorova*

**104** Secure(d) in uncertain times: law in a crisis of resources  
*Günther Leissler, Andreas Lopatka-Sint*

**105** The force majeure clause: a tool for contractual risk allocation  
*Gabor Kulcsar*

**108** Food law: using awareness to advertise with assumptions and emotions  
*Iliyana Sirakova*

**110** Electric cars: good for the planet but also for the Austrian taxman  
*Marco Thorbauer, Tobias Hayden, Clemens Grassinger, Benedikt Schachner-Gröhs, Philipp Statzinger, Stefan Egger*

**111** Work from home and its consequences under Austrian tax law  
*Marco Thorbauer, Tobias Hayden, Clemens Grassinger, Benedikt Schachner-Gröhs, Philipp Statzinger, Stefan Egger*

**112** A winter without Russian gas? Employment implications of a possible energy crisis in CEE  
*Dániel Gera, Stefan Kühleubl*

**115** Key focuses of the Polish data protection authority  
*Daria Rutecka*

**123** Index

**125** Credits

# Soziales Re

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-E238  
Beit.

Wissenschaftliche Zeitschrift  
für Arbeits- und Sozialrecht

Herausgegeben von  
Prof. Dr. Olaf Deinert und  
Prof. Dr. Rüdiger Krause,  
Institut für Arbeitsrecht  
der Georg-August Universität  
Göttingen



in Zusammenarbeit mit

**HSI**

Hugo Sinzheimer Institut  
für Arbeits- und Sozialrecht

## Gasteditorial

**Gesetzlicher Mindestlohn – in Deutschland und Europa**

*Matthias Jacobs/Claudia Schubert*

Seite 41

## Abhandlungen

**Mindestloohnerhöhung per Gesetz und Tarifautonomie**

*Frank Bayreuther*

Seite 42

**Mindestlohn, Mindestlohnanpassung und Tarifautonomie: Eine  
institutionenökonomische Perspektive**

*Hagen Lesch*

Seite 50

**Vom sektoralen über den gesetzlichen zum europäischen  
(und tarifdispositiven?) Mindestlohn**

*Stefan Greiner*

Seite 61

**Europäische Mindestlohnrichtlinie – Kriterien, Kompetenzen und  
Umsetzung**

*Erika Kovács*

Seite 70

# NZA

# Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht

Zeiwochenschrift für die betriebliche Praxis

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z242



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)

Mit Beilage:  
NZA Jahresregister 2022

Mit Blick ins Sozialrecht

  
C.H. BECK

## 4/2023

25. Februar 2023

40. Jahrgang S. 193–256

### Aus dem Inhalt

F. Bayreuther

Arbeitszeiterfassung auf richterrechtlicher Basis

193

E. Salamon/L. Iser

Mehrfache betriebsverfassungsrechtliche Zuordnung  
von Arbeitnehmern

200

S. Tonikidis

Die Anzeigepflicht des Arbeitnehmers bei krankheits-  
bedingter Arbeitsunfähigkeit im Urlaub

206

P. Schrader/R.-C. Klagges/J. Siegel/K. Lipski

Wer ist leitender Angestellter im Sinne des Betriebs-  
verfassungsrechts?

209

G. Thüsing/Y. Peisker

Datenschutzrechtliches Glasperlenspiel?

213

EuGH

Abberufung des Datenschutzbeauftragten nur  
aus wichtigem Grund grundsätzlich europarechts-  
konform

221, 223

BAG

Darlegungs- und Beweislast beim Berufen auf Gleich-  
behandlungsgrundsatz – Auskunftsanspruch

225

BAG

Böswilliges Unterlassen anderweitigen Verdienstes

229

BAG

Zusätzliche Abfindung für Schwerbehinderte –  
Verstoß der Höchstbetragsregelung gegen Gleich-  
behandlungsgrundsatz

233

BAG

Keine Nachholung innerbetrieblicher Stellenaus-  
schreibungen im Zustimmungseretzungsverfahren

236



4550202304

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

## **NZA Editorial**

**Stefan Lunk**

Die Arbeitszeit von Richterinnen und Richtern

## **NZA aktuell**

**Wichtige neue Entscheidungen**

**Informationen**

Jahresbericht des BAG 2022

Aus dem Arbeitsgerichtsverband

**Impressum**

## **Aufsätze und Berichte**

**Frank Bayreuther**

Arbeitszeiterfassung auf richterrechtlicher Basis

**Erwin Salamon / Laura Iser**

Mehrfache betriebsverfassungsrechtliche Zuordnung von Arbeitnehmern

**Stelios Tonikidis**

Die Anzeigepflicht des Arbeitnehmers bei krankheitsbedingter Arbeitsunfähigkeit im Inland während des Urlaubs

## **Checkliste**

**Peter Schrader / Rhea-Christina Klagges / Julius Siegel / Katharina Lipski**

Wer ist leitender Angestellter im Sinne des Betriebsverfassungsrechts?

## **Forum**

**Gregor Thüsing / Yannick Peisker**

Datenschutzrechtliches Glasperlenspiel?

## **Mitteilungen und Dokumente**

**Sebastian Roloff**

11. Sächsische Arbeitsrechtstage in Leipzig

## **Buchbesprechungen**

C. Rolfs/W. Blomeyer/K. Otto, Betriebsrentengesetz (V. Matthießen)

W. J. Kainz, Praxiskommentar Beschäftigung und selbstständige Tätigkeit (M. Kuckuk)

L. Altvater, Bundespersonalvertretungsgesetz (J. Bader)



### Blick ins Sozialrecht

Oliver Ricken

Versicherungsrechtliche Beurteilung von Remote-Work bei geflüchteten Personen	220
Kein Unfallversicherungsschutz beim Anbringen einer Frostschutzmatte auf der Frontscheibe eines Pkws	220
Impfschäden als Arbeitsunfall	220

### Rechtsprechung

#### Arbeitsvertragsrecht

EuGH	09. 02. 2023 – C-453/21	Abberufung des Datenschutzbeauftragten nur aus wichtigem Grund grundsätzlich europarechtskonform I	221
EuGH	09. 02. 2023 – C-560/21	Abberufung des Datenschutzbeauftragten nur aus wichtigem Grund grundsätzlich europarechtskonform II	223
BAG	12. 10. 2022 – 5 AZR 135/22	Darlegungs- und Beweislast beim Berufen auf Gleichbehandlungsgrundsatz – Auskunftsanspruch	225
BAG	12. 10. 2022 – 5 AZR 30/22	Böswilliges Unterlassen anderweitigen Verdienstes	229
LAG Hamm	29. 11. 2022 – 6 Sa 202/22	Dauer der wöchentlichen Arbeitszeit bei Abrufarbeitsverhältnis (Ls.)	233

#### Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

BAG	11. 10. 2022 – 1 AZR 129/21	Zusätzliche Abfindung für Schwerbehinderte – Verstoß der Höchstbetragsregelung gegen Gleichbehandlungsgrundsatz	233
BAG	11. 10. 2022 – 1 ABR 16/21	Keine Nachholung innerbetrieblicher Stellenausschreibungen im Zustimmungsersetzungsverfahren	236
BAG	07. 09. 2022 – 5 AZR 128/22	Hypotax-Verfahren bei vorübergehender Auslandsentsendung I	240
BAG	07. 09. 2022 – 5 AZR 502/21	Hypotax-Verfahren bei vorübergehender Auslandsentsendung II – Ausschlussfristen	249

#### Verfahrensrecht

BAG	15. 12. 2022 – 6 AZR 102/22	Revisionsbegründung – Darlegung von gesellschaftlichem Wandel bei Anfechtung wegen Schwangerschaft	255
-----	-----------------------------	--	-----

Mit Beilage: NZA Jahresregister 2022



# NZS Neue Zeitschrift für Sozialrecht

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)



5/2023

27. Februar 2023

32. Jahrgang S. 161–200

## Aus dem Inhalt

- G. Beaucamp*  
Hätte man die Sanktionen im SGB II abschaffen sollen? 161
- J. Siefert*  
NZS-Jahresrevue 2022: Gesetzliche Unfallversicherung 166
- A. Dombrowsky*  
Geschäftsführer sticht Rechtsanwalt – Gesellschafter-  
Geschäftsführer einer Rechtsanwalts-gesellschaft mbH  
versicherungspflichtig 172
- BSG*  
Kinderzuschlag ist Familienleistung  
(Anm. T. Schweitzer) 177
- BSG*  
Gesellschafter-Geschäftsführer einer Rechtsanwalts-  
gesellschaft mbH versicherungspflichtig 184
- LSG Hamburg*  
Voraussetzungen der stationären Behandlung  
(Kurzkomentierung A. Diehm) 189
- LSG Niedersachsen-Bremen*  
Kein wirksamer Beitritt zu Verträgen über die Abgabe  
von Hilfsmitteln (Kurzkomentierung C. Prange) 190
- LSG Hessen*  
Grundsicherungsleistungen für Flüchtlinge aus der  
Ukraine (Kurzkomentierung T. Schweitzer) 196
- BSG*  
Kein Bestandsschutz nach § 154 Abs. 4 SGB III ohne  
Stammrecht auf Arbeitslosengeld innerhalb der letzten  
zwei Jahre (Kurzkomentierung A. Habel) 198



# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

5/2023



## NZS aktuell

<i>Gesetzgebung</i>	Gesetzentwurf für inklusiven Arbeitsmarkt	VI
<i>Rechtsprechung</i>	LSG Niedersachsen-Bremen: Corona-Testzentrum: Keine Abschlüsse bei falschen Abrechnungen	VI
	LSG Sachsen-Anhalt: Anbringen einer Frostschutz-Abdeckung am Auto gehört nicht zum Arbeitsweg	VI
	LSG Sachsen-Anhalt: Keine Bonus-Monate beim Elterngeld wegen Bereitschaftsdienst	VI
<i>Mitteilungen</i>	Bundesrat zur Reform der Unabhängigen Patientenberatung.	VII
	Digitaler Datenaustausch: Bundesagentur für Arbeit kooperiert mit Sozialversicherungsträgern	VII
	Appell zur zügigen Umsetzung von Inklusionsvorhaben	VII
	Sachverständigenrat: Gesundheitssystem auf Krisen schlecht vorbereitet	VIII
	Kinder in ihrer Entwicklung nachhaltig stärken	VIII
	Armutrisiko in Deutschland	VIII
	Rentner in Niedersachsen	VIII
	Probleme bei der akademischen Pflegeausbildung	VIII
	Präsident des BSG fordert Zuständigkeit der Sozialgerichte für die Kindergrundsicherung	IX
	Förderbekanntmachung des Bundesministeriums für Arbeit und Soziales	IX
	GKV-Spitzenverband: Nur knapp zwei Drittel der psychiatrischen Krankenhäuser halten Mindestvorgaben für Personal ein	IX
	Betreuung in der Schwangerschaft: G-BA stellt Eigenständigkeit der Hebammenhilfe in seiner Richtlinie durch redaktionelle Streichung klar	X

## Aufsätze und Berichte

<i>Guy Beaucamp</i>	Hätte man die Sanktionen im SGB II abschaffen sollen?	161
<i>Jutta Siefert</i>	NZS-Jahresrevue 2022: Gesetzliche Unfallversicherung	166
<i>Alexander Dombrowsky</i>	Geschäftsführer sticht Rechtsanwalt – Gesellschafter-Geschäftsführer einer Rechtsanwaltsgesellschaft mbH versicherungspflichtig	172

## Buchbesprechungen

<i>Henning Müller</i>	Privatinsolvenz	175
<i>Franz Guttenberger</i>	Praxiskommentar Beschäftigung und selbstständige Tätigkeit	176

## Rechtsprechung

### Rechtsprechung im Volltext

#### Grundsicherungsrecht

BSG  
09.03.2022 – B 7/14 KG 1/20 R

**Kinderzuschlag ist Familienleistung**  
(mit Anm. Tobias Schweitzer)

#### Beitragsrecht

BSG  
28.06.2022 – B 12 R 4/20 R

**Gesellschafter-Geschäftsführer einer Rechtsanwalts-gesellschaft mbH versicherungspflichtig**

### Kommentierte Rechtsprechung

#### Krankenversicherungsrecht

LSG Hamburg  
22.09.2022 – L 1 KR 77/21

**Voraussetzungen der stationären Behandlung**  
(Alexander Diehm)

LSG Niedersachsen-Bremen  
13.09.2022 – L 16/4 KR 548/19

**Kein wirksamer Beitritt zu Verträgen über die Abgabe von Hilfsmitteln**  
(Carina Prange)

LSG Berlin-Brandenburg  
28.09.2022 – L 4 KR 86/22 B ER

**Prüfung von Strukturmerkmalen durch den Medizinischen Dienst**  
(Ulrich Knispel)

LSG Sachsen  
27.01.2021 – L 1 KR 732/17

**Auffangpflichtversicherung bei Rückkehr nach Deutschland**  
(Armin Knosp)

#### Rentenversicherungsrecht

LSG Baden-Württemberg  
28.07.2022 – L 7 R 1186/19

**Aussparungsentscheidung bei rechtswidrig gewährter Altersrente für Schwerbehinderte** (Tobias Schweitzer)

#### Unfallversicherungsrecht

LSG Hamburg  
14.09.2022 – L 2 U 55/20

**Beitragsbemessung bei landwirtschaftlichen Betrieben**  
(Grit Julga)

LSG Bayern  
16.06.2021 – L 17 U 310/20

**Versicherte Tätigkeit, Missbräuchlichkeit der Rechtsverfolgung**  
(Matthias Thum)

#### Grundsicherungsrecht

LSG Hessen  
02.11.2022 – L 4 SO 124/22 B ER

**Grundsicherungsleistungen für Flüchtlinge aus der Ukraine**  
(Tobias Schweitzer)

LSG Mecklenburg-Vorpommern  
10.03.2022 – L 9 SO 12/19

**Anspruch auf Übernahme von Bestattungskosten eines nachrangig Verpflichteten** (Bettina Süsskind)

#### Arbeitsförderungsrecht

BSG  
25.05.2022 – B 11 AL 8/21

**Kein Bestandsschutz nach § 154 Abs. 4 SGB III ohne Stammrecht auf Arbeitslosengeld innerhalb der letzten zwei Jahre** (Arne Habel)

#### Vertragsarztrecht

LSG Niedersachsen-Bremen  
28.09.2022 – L 3 KA 30/19

**Ausgleich des Defizits beim Grundbetrag „Labor“**  
(Claudia Matthäus)

#### Beitragsrecht

LSG Niedersachsen-Bremen  
29.04.2022 – L 16 KR 35/21

**Erhebung von Kranken- und Pflegeversicherungsbeiträgen auf eine dänische Rente** (Paul-Gerhard Stäbler)

IV NZS 5/2023

Je

Es  
Ko  
im  
in  
de  
jec

D

bi  
b  
zi  
a  
u

D3-Z312

# European Human Rights Law Review

Issue 1 2021

## Articles

**Interim Measures as “Weapons of Democracy” in the European Legal Space**  
Giulia Gentile and Daria Sartori

**Why Are “Exit Referendums” Undesirable? The Case of Chile (2020–2022)**  
Roberto Gargarella

## Case Analysis

**Life Sentences and Article 3 ECHR in the Extradition Context: Sanchez-Sanchez v United Kingdom**  
Lewis Graham

**The Treatment of Non-Discriminatory, Non-Consensual Sterilisation Under Article 3 ECHR: YP v Russia**  
Helen Jennings

# European Human Rights Law Review



Issue 1 2023

## Table of Contents

### Editorial

1

### Bulletin: Strasbourg

8

### Bulletin: EU Charter of Fundamental Rights

13

### Articles

Interim Measures as “Weapons of Democracy” in the European Legal Space  
*Giulia Gentile and Daria Sartori*

18

Why Are “Exit Referendums” Undesirable? The Case of Chile (2020–2022)  
*Roberto Gargarella*

32

### Case Analysis

Life Sentences and Article 3 ECHR in the Extradition Context: Sanchez-Sanchez v United Kingdom  
*Lewis Graham*

40

The Treatment of Non-Discriminatory, Non-Consensual Sterilisation Under Article 3 ECHR:  
YP v Russia  
*Helen Jennings*

48

### Case and Comment

Muhammad v Spain (App. No.34085/17)  
*Zachary Binhaji*

56

HF v France (App. Nos 24384/19 and 44234/20)  
*Emy Geronimo Fernandez*

58

De Legé v Netherlands (App. No.58342/15)  
*Bethany Grant*

63

MT v Sweden (App. No.22105/18)  
*Alexandra James*

66

Stancu v Romania (App. No.22953/16)  
*Erla Marnaku*

69

D3-Z135

# NVwZ

# Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen  
Wochenschrift

herausgegeben von  
Prof. Dr. Martin Burgi  
Prof. Dr. Christian Calliess  
Dr. Josef Christ  
Prof. Dr. Klaus-Peter Dolde  
Dr. Frank Fellenberg  
Prof. Dr. Andreas Heusch  
Prof. Dr. Andrea Kießling  
Prof. Dr. Thomas Mayen  
Prof. Dr. Hubert Meyer  
Prof. Dr. Janbernd Oebbecke  
Prof. Dr. Sabine Schlacke  
Dr. Heribert Schmitz  
Prof. Dr. Friedrich Schoch  
Dr. Thomas Schröer  
Prof. Dr. Rudolf Streinz

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

### Aus dem Inhalt

<i>M. Reinhardt</i> Das Zweite Gesetz zur Änderung des Wasserhaushaltsgesetzes	281
<i>B. Grzeszick</i> Gleichheit der Wahl und Wahlrechtssystem	286
<i>T. Rath/F. Ekardt</i> Energiekrise: Rechtsentwicklungen auf EU- und Bundesebene – Ein Update	293
<i>Ch. Kuznik</i> Die Grenzen des Anspruchs auf Zugang zu personenbezogenen Daten	297
<i>H. Eibenstein</i> Verfassungsrechtliche Überformung der Eignungsbewertung tätowierter Amtsbewerber	309
<i>M. Drasdo</i> Die Ordnungspflicht des Wohnungseigentumsverwalters	312
<i>EuGH</i> Kein Staatshaftungsanspruch – Überschreiten der Luftreinhaltegrenzwerte (Anm. M. Ruttloff)	321
<i>BVerwG</i> B-Plan der Innenentwicklung – Einzelhandelsausschluss (Anm. T. Schröer/D. Kümmel)	351
<i>OVG Bautzen</i> Entziehung waffenrechtlicher Erlaubnisse wegen Mitgliedschaft in rechtsextremer Vereinigung (Anm. A. Nitschke)	358



## 5/2023

1. März 2023  
42. Jahrgang S. 281-368



## Inhalt

### Aufsätze

*Michael Reinhardt*

Das Zweite Gesetz zur Änderung des Wasserhaushaltsgesetzes –  
Über Wasserspender in der Fußgängerzone und den Schutz vor  
ausgewählten Risiken für die öffentliche Wasserversorgung

*Bernd Grzeszick*

Gleichheit der Wahl und Wahlrechtssystem – Die „verbundene Mehr-  
heitsregel“ des Gesetzesentwurfs zur Wahlrechtsreform als verfassungs-  
rechtliches Problem

*Theresa Rath/Felix Ekardt*

Energiekrise: Rechtsentwicklungen auf EU- und Bundesebene –  
Ein Update

*Christoph Kuznik*

Die Grenzen des Anspruchs auf Zugang zu personenbezogenen Daten –  
Unter besonderer Berücksichtigung des Rechts auf Datenkopie

### Kurze Beiträge

*Georg Thiel/Marie-Christin Puth*

Der Zensus der Zukunft: Registerzensus – Die Leitlinien des Bundes-  
verfassungsgerichts als Maßstab des Registerzensus

### Zur Rechtsprechung

*Henrik Eibenstein*

Verfassungsrechtliche Überformung der Eignungsbewertung  
tätowierter Amtsbewerber

*Michael Drasdo*

Die Ordnungspflicht des Wohnungseigentumsverwalters

### Tagungsbericht

*Jakob Rehder*

Energie, Klimaschutz und Nachhaltigkeit als übergreifende  
Forschungsaufgaben: Die Gründung des CECS an der Bucerius  
Law School

### Buchbesprechungen

J. Bergmann/K. Dienelt, Ausländerrecht (*Michael Hoppe*)

K. Zettl/S. Harnisch/M. Hansel, Asymmetrien in Cyberkonflikten  
(*Lars Bostelmann*)

G. D. Gade, Waffengesetz (*P. O. Heinemann*)



EuGH	12. 1.23 – C-154/21	Recht auf Auskunft bei Weitergabe von Daten an Dritte	319
EuGH	22. 12. 22 – C-61/21	Kein Staatshaftungsanspruch – Überschreiten der Luftreinhaltgrenzwerte Anm. <i>Marc Ruttloff</i>	321
BVerfG	22. 11. 22 – 2 BvF 1/22	Übertragung einer Kreditermächtigung auf den „Energie- und Klimafonds“	326
BVerfG	13. 10. 22 – 2 BvR 1111/21	Verfassungsbeschwerde zu ESM- und IGA-Änderungsübereinkommen	336
BVerwG	30. 11. 22 – 6 C 10.21	Datenschutzrechtlicher Anspruch auf unentgeltliche Kopie	346
BVerwG	15. 9. 22 – 4 C 5.21	Ausschluss des Einzelhandels in Bebauungsplan der Innenentwicklung Anm. <i>Thomas Schröder/Dennis Kimmel</i>	351
BVerwG	11. 8. 22 – 5 A 2.21	Begrenzte Klagemöglichkeit der Gleichstellungsbeauftragten	353
BVerwG	7. 9. 22 – 1 C 26.21	EuGH-Vorlage zu Folgen der Flüchtlingsanerkennung in Griechenland (Ls.)	354
OVG Bautzen	19. 10. 22 – 6 B 171/22	Entziehung waffenrechtlicher Erlaubnisse – rechtsextreme Vereinigung Anm. <i>Andreas Nitschke</i>	358
OVG Bautzen	5. 12. 22 – 11 F 5/20.EK	Entschädigung – unangemessene Dauer eines (Asyl-)Gerichtsverfahrens (Ls.)	360
OVG Lüneburg	16. 11. 22 – 1 ME 106/22	Brandrisiken an Hochhausfassade und „saumselige“ GdWE: Zwangsgeld	361
OVG Koblenz	8. 12. 22 – 2 B 10974/22	Keine Einstellung in den öffentlichen Dienst wegen Tätowierung	362
VGH Kassel	30. 6. 22 – 3 B 1155/21	Aufenthaltsurlaubnis nach § 25 b AufenthG (Ls.)	363
VG Berlin	11. 10. 22 – VG 1 L 304/22	Aufstellung eines zerstörten Panzers vor der russischen Botschaft	366

NVwZ aktuell

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

ISSN 0721-880X

NVwZ – Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

**Schriftleitung und Verlagsredaktion:**  
Rechtsanwalt Professor *Dr. Achim Schunder* (verantwortlich für den Textteil) und Rechtsanwalt *Dr. Johannes Heuschmid*.  
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: NVwZ@beck-frankfurt.de, Internet: www.nvwz.de.

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

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

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

**Urheber- und Verlagsrechte:** Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, denn diese sind geschützt, soweit sie vom Einsendenden oder von der Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch gegenüber Datenbanken und ähnliche 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 Mebling*.

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

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

**Bezugspreise 2023:** NVwZ ohne NVwZ-RR: jährlich € 389,- (inkl. MwSt.); *Vorzugspreis* für NJW-Bezieher: jährlich € 339,- (inkl. MwSt.); Einzelheft: NVwZ € 21,- (inkl. MwSt.); NVwZ mit NVwZ-RR: jährlich € 585,- (inkl. MwSt.); *Vorzugspreis* NJW-Bezieher jährlich € 515,- (inkl. MwSt.); Einzelheft NVwZ m. RR € 29,- (inkl. MwSt.). Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur

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

Versandkosten jeweils zuzüglich.

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

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

Abbestellungen müssen 6 Wochen vor Jahreschluss erfolgen.

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

Hinweis gemäß Art. 21 Abs. 1 DSGVO: Bei 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 Himmer GmbH, Steinerne Furt 95, 86167 Augsburg.



Band/Tome

141

1/2023

RPS

RPS

Revue  
Suisse

Rivista  
Svizzera

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-2267

[www.zstrr.recht.ch](http://www.zstrr.recht.ch)

Véronique Jaquier/Camille Montavon/Charlotte Iselin  
**Rapports sexuels non consentis en droit pénal  
suisse : pourquoi une telle « résistance » ?**

Dorrit Schleiminger  
**Wiederholung der Beweiserhebung bei Teilnahme-  
rechtsverletzung (Art. 147 Abs. 3 StPO) und Recht  
auf Konfrontation (Art. 6 Ziff. 3 lit. d EMRK)**

Grégoire Mégevand  
**Accords hors procès avec des entreprises**

Fabian Brand  
**Art. 53 StGB – Verfahrensnorm zwischen  
strafrechtlicher Prozeduralisierung und  
staatlichem Strafanspruch**

Simon Kottmann  
**Problematiken des Einvernahmeprotokolls –  
die audiovisuelle Aufzeichnung als denkbare  
Alternative?**



Stämpfli Verlag

## Inhalt – Sommaire

### Abhandlungen – Etudes

Rapports sexuels non consentis en droit pénal suisse: pourquoi une telle « résistance » ? Par Véronique Jaquier/Camille Montavon/Charlotte Iselin .....	1
Wiederholung der Beweiserhebung bei Teilnahmerechtsverletzung (Art. 147 Abs. 3 StPO) und Recht auf Konfrontation (Art. 6 Ziff. 3 lit. d EMRK) Von Dorrit Schleiminger .....	40
Accords hors procès avec des entreprises Par Grégoire Mégevand .....	61
Art. 53 StGB – Verfahrensnorm zwischen strafrechtlicher Prozeduralisierung und staatlichem Strafanspruch Von Fabian Brand .....	89
Problematiken des Einvernahmeprotokolls – die audiovisuelle Aufzeichnung als denkbare Alternative? Von Simon Kottmann .....	114

### Mitarbeiter dieses Heftes – Ont collaboré à ce fascicule:

*Fabian Brand*, Universität Luzern, Frohburgstrasse 3, 6002 Luzern

*Charlotte Iselin*, Avocate spécialiste FSA droit pénal, Étude SF5, Place St-François 5,  
Case postale 7108, 1002 Lausanne

*Véronique Jaquier*, Professeure titulaire, Faculté de droit, Université de Neuchâtel,  
Collaboratrice scientifique, HES-SO Haute École de santé Fribourg, Avenue du 1er-Mars 26,  
2000 Neuchâtel

*Simon Kottmann*, Juristische Fakultät der Universität Basel, Lehrstuhl für Strafrecht  
(Professur Wohlers), Peter Merian-Weg 8, 4052 Basel

*Grégoire Mégevand*, Procureur fédéral, Ministère public de la Confédération MPC,  
Route de Chavannes 31, 1001 Lausanne

*Camille Montavon*, Co-responsable de la Law Clinic sur les droits des personnes vulnérables  
de l'Université de Genève, Doctorante à la Faculté de droit de l'Université de Neuchâtel,  
Faculté de droit de l'Université de Genève, Boulevard du Pont-d'Arve 40, 1211 Genève 4

Dr. iur. *Dorrit Schleiminger*, Strafgerichtspräsidentin, Strafgericht Basel-Stadt, Schützenmatt-  
strasse 20, 4009 Basel

# ZEITSCHRIFT FÜR DATENSCHUTZ

# ZD

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


WU


D3-Z303

## AUS DEM INHALT

- |                                |     |   |
|--------------------------------|-----|---|
| Webseitenbetreiber             | 125 | ULRICH BAUMGARTNER<br><b>Sind IP-Adressen wirklich immer personenbezogene Daten? Ein Zwischenruf</b>  |
| Web 3.0                        | 127 | LEONIE BENDER-PAUKENS / SUSANNE WERRY<br><b>Datenschutz im Metaverse</b>  |
| Musterfeststellungsklage       | 131 | TOBIAS B. LÜHMANN / PASCAL SCHUMACHER /<br>LEA STEGEMANN<br><b>Gegenwart und Zukunft kollektiver Rechtsdurchsetzung<br/>im Datenschutzrecht</b> |
| Hinweisgebersystem             | 136 | TORSTEN LÜHNING<br><b>Auskunftersuchen des Beschuldigten bei internen<br/>Ermittlungen</b>  |
| Accountability                 | 141 | FLORIAN REICHERT / SEBASTIAN SCHWEDA /<br>DELIA SAJANI SHAHA<br><b>Datenschutzmanagement messbar machen und steuern</b>                         |
| Pseudonymisierte Daten         | 167 | SG Frankfurt/M.: <b>Datenübermittlung an GKV-Spitzen-<br/>verband im Datentransparenzverfahren</b><br>mAnm LORENZ / SCHILD                      |
| Elektronische Gesundheitskarte | 171 | SG Stuttgart: <b>Honorarkürzung wegen Nichtanbindung<br/>an die Telematikinfrastruktur</b> mAnm SCHNEIDER                                       |
| Kirchlicher Datenschutz        | 179 | VG Hannover: <b>Datenschutzaufsicht über<br/>Kirchengemeinde</b> mAnm HOEREN  |

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

 [twitter.com/zdatenschutz](https://twitter.com/zdatenschutz)

 [de.linkedin.com/showcase/zeitschriftzd](https://de.linkedin.com/showcase/zeitschriftzd)

Seiten 125–184

13. Jahrgang 1. März 2023

Verlag C.H.BECK München

# 3/2023



0850202303

In Kooperation mit:

Bitkom - Bundesverband Informationswirtschaft, Telekommunikation und neue Medien e.V.

BvD - Berufsverband der Datenschutzbeauftragten Deutschlands e.V.

davit im DAV - Arbeitsgemeinschaft IT-Recht im Deutschen Anwaltverein

eco - Verband der Internetwirtschaft e.V.

VAUNET - Verband Privater Medien



ZEITSCHRIFT FÜR DATENSCHUTZ

INHALT

3/2023 Seiten 125–184

	<b>Editorial</b>
Webseitenbetreiber	<b>125</b> ULRICH BAUMGARTNER Sind IP-Adressen wirklich immer personenbezogene Daten? Ein Zwischenruf
	<b>Beiträge</b>
Web 3.0	<b>127</b> LEONIE BENDER-PAUKENS / SUSANNE WERRY Datenschutz im Metaverse. Datenschutzrechtliche Herausforderungen im Zusammenhang mit der DS-GVO
Musterfeststellungsklage	<b>131</b> TOBIAS B. LÜHMANN / PASCAL SCHUMACHER / LEA STEGEMANN Gegenwart und Zukunft kollektiver Rechtsdurchsetzung im Datenschutzrecht. Verfolgung von Datenschutzverstößen mittels Verbandsklagen und Abtretungsmodellen unter Berücksichtigung der EU-Verbandsklagenrichtlinie
Hinweisgebersystem	<b>136</b> TORSTEN LÜHNING Auskunftsersuchen des Beschuldigten bei internen Ermittlungen. Kriterien zur Interessenabwägung zwischen Daten- und Hinweisgeberschutz
Accountability	<b>141</b> FLORIAN REICHERT / SEBASTIAN SCHWEDA / DELIA SAJANI SHAHA Datenschutzmanagement messbar machen und steuern. Bemessung der Effektivität von Datenschutzmanagementsystemen anhand von Reifegraden und KPIs
	<b>Rechtsprechung</b>
Datenerhebung	<b>147</b> EuGH: Zweckänderung von im Strafverfahren erhobenen Daten Urteil vom 8.12.2022 – C-180/21
Informationszugang	<b>150</b> EuGH: Zugang der Öffentlichkeit zu Informationen über wirtschaftliche Eigentümer von Gesellschaften Urteil vom 22.11.2022 – C-37/20 u. C-601/20
Informationspflichtverletzung	<b>153</b> BGH: EuGH-Vorlage zur Klagebefugnis Art. 80 Abs. 2 DS-GVO – App-Zentrum II Beschluss vom 10.11.2022 – I ZR 186/17
Herausgabe von Unterlagen	<b>156</b> OLG Schleswig: Auskunftsansprüche gegen private Kranken- versicherung im Wege der Stufenklage Urteil vom 18.7.2022 – 16 U 181/21
Schadensbegriff	<b>158</b> LG Köln: Immaterieller Schadensersatz nach Art. 82 DS-GVO Urteil vom 28.9.2022 – 28 O 21/22
Missbrauchseinwand	<b>160</b> LG Würzburg: Kein Auskunftsanspruch gegen private Kranken- versicherung Urteil vom 20.7.2022 – 91 O 537/22

Interne Vermerke	<b>161</b> LG Bonn: <b>Datenauskunftsanspruch gegenüber Haftpflichtversicherung</b> Urteil vom 11.3.2022 – 9 O 224/21
Auskunftsinteresse	<b>162</b> LAG Hessen: <b>Streitwert eines Auskunftsanspruchs</b> Beschluss vom 11.11.2022 – 12 Ta 417/22
Wertbestimmung der Auskunft	<b>164</b> LAG Düsseldorf: <b>Streitwert eines Auskunftsanspruchs</b> Beschluss vom 6.5.2022 – 4 Ta 108/22
Datenübermittlung	<b>165</b> ArbG Berlin: <b>Immaterieller Schadensersatz nach Art. 82 DS-GVO wegen Verletzung des Auskunftsanspruchs im Arbeitsverhältnis</b> Teilurteil vom 15.6.2022 – 55 Ca 456/21, 55 Ca 5659/21
Pseudonymisierte Daten	<b>167</b> SG Frankfurt/M.: <b>Datenübermittlung an GKV-Spitzenverband im Datentransparenzverfahren</b> Beschluss vom 1.6.2022 – S 25 KR 932/22 DS ER mAnm LORENZ / SCHIL
Elektronische Gesundheitskarte	<b>171</b> SG Stuttgart: <b>Honorarkürzung wegen Nichtanbindung an die Telematikinfrastruktur</b> Urteil vom 27.1.2022 – S 24 KA 166/20 mAnm SCHNEIDER
Informationsfreiheit	<b>175</b> OVG NRW: <b>Informationszugang über Plattform FragDenStaat.de</b> Urteil vom 15.6.2022 – 16 A 857/21
Kirchlicher Datenschutz	<b>179</b> VG Hannover: <b>Datenschutzaufsicht über Kirchengemeinde</b> Urteil vom 30.11.2022 – 10 A 1195/21 mAnm HOEREN
Sozialgeheimnis	<b>182</b> VG Bremen: <b>Sozialdatenschutz bei Auskunftsanspruch nach Art. 15 DS-GVO</b> Urteil vom 28.11.2022 – 4 K 503/21
Interesse der Öffentlichkeit	<b>183</b> VG Bremen: <b>Veröffentlichung von Screenshots einer Beiratssitzung</b> Urteil vom 10.10.2022 – 4 K 1338/21

**III-IV Inhalt**

**V-XVII ZD-Fokus**

**XVII Impressum**



[twitter.com/zdatenschutz](https://twitter.com/zdatenschutz)



[de.linkedin.com/showcase/zeitschriftzd](https://de.linkedin.com/showcase/zeitschriftzd)