

DER BETRIEB

1948 | 2023



D3-Z12

www.der-betrieb.de

Herausgeber

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

Magazin

Gastkommentar

Markus Diepold
Arbeitszeiterfassung –
Referentenentwurf des BMAS

Interview

Tino Duttiné
Neue Arbeitsformen berühren die
Besteuerung von Arbeitnehmer-
einkünften im Konzern

Betriebswirtschaft

Patrick Velte
Quo vadis, EU-Umweltberichterstattung? 1041

Steuerrecht

Michael Heine/Matthias Trinks
Zur Aufteilung der „Homeoffice-Pauschale“ bei mehreren Einkunftsarten 1050

Arno Neumann/Dirk Stollenwerk
Beschaffungsfunktion in der Automobilindustrie und deren Auswirkung
auf die Verrechnungspreise 1054

Keine Eintragung eines EAV im Handelsregister des Organträgers
(T. Wachter) 1058

Bedeutung des OECD-Musterkommentars für die Auslegung von
Abkommen zur Vermeidung der Doppelbesteuerung (BMF) 1060

Unrichtiger oder unberechtigter Steuerausweis (BMF) 1060

Geschäftsführerhaftung: Überwachungsverschulden, eigenes Unvermögen
(BFH) 1072

Wirtschaftsrecht

Klaus von der Linden/Tom Schäfer
Der RefE eines Zukunftsfinanzierungsgesetzes – die wichtigsten Punkte
aus aktienrechtlicher Perspektive 1077

Beschränkung der Vertretungsmacht von Vorstandsmitgliedern bei ihrer
Bestellung zu Geschäftsführern einer Tochter-GmbH (D. Meyer/J. Trapp) 1081

Partnerschaftsgesellschaft von Steuerberatern und Wirtschaftsprüfern:
Zur Auslegung einer Schlichtungsklausel im Partnerschaftsvertrag (BGH) 1083

Arbeitsrecht

Andreas Imping
Sprechstunde des Betriebsrats unter Beteiligung der Gewerkschaft 1093

Wet-Lease keine Arbeitnehmerüberlassung (T. Payrhuber) 1098

Betriebsrentenanpassung – kein Berechnungsdurchgriff bei isoliertem
Gewinnabführungsvertrag (V. Matthießen) 1099

Kein Anspruch auf die Vergütung ursprünglich vergleichbarer Arbeitnehmer,
wenn dauerhaft eine geringerwertige Tätigkeit vereinbart wird (BAG) 1100

Im Abonnement enthalten:

Inhalt

MAGAZIN

Gastkommentar <i>Märkus Diepold</i>	M4
Kurzbeiträge	M6
Impressum	M12
Interview <i>Tino Duttiné</i>	M14

BETRIEBSWIRTSCHAFT

AUFSATZ

Nachhaltigkeitsberichterstattung

Quo vadis, EU-Umweltberichterstattung?

Prof. Dr. Patrick Velte, Lüneburg

DB1431582 (Kurzfassung vgl. S. M6)

S. 1041

STEUERRECHT

AUFSATZ

Einkommensteuer

Zur Aufteilung der „Homeoffice-Pauschale“ bei mehreren Einkunftsarten

Dipl.-Fw. Michael Heine, LL.M., Meißen / RA Matthias Trinks, Eisenhüttenstadt

DB1435763 (Kurzfassung vgl. S. M7)

S. 1050

Internationales Steuerrecht

Beschaffungsfunktion in der Automobilindustrie und deren Auswirkung auf die Verrechnungspreise

StB Dipl.-Fw. (FH) Arno Neumann, MPA, Antriftal /

Dipl.-Fw. (FH) Dirk Stollenwerk, Bonn

DB1431998 (Kurzfassung vgl. S. M8)

S. 1054

KOMPAKT

Körperschaftsteuer

Keine Eintragung eines EAV im Handelsregister des Organträgers

Notar Dr. Thomas Wachter, München

DB1435056

S. 1058

VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Internationales Steuerrecht

Bedeutung des OECD-Musterkommentars für die Auslegung von Abkommen zur Vermeidung der Doppelbesteuerung

BMF, Schreiben vom 19.04.2023

DB1436320

S. 1060

Umsatzsteuer

Unrichtiger oder unberechtigter Steuerausweis (§ 14c UStG) - Folgen aus dem BFH-Urteil vom 26.06.2019 - XI R 5/18

BMF, Schreiben vom 18.04.2023

DB1436276

S. 1060

ENTSCHEIDUNGEN

Einkommensteuer/Abgabenordnung

Keine Identität zwischen einer Erbengemeinschaft und einer aus den Miterben gebildeten GbR

BFH, Urteil vom 19.01.2023 - IV R 5/19

DB1433576

S. 1062

Umsatzsteuer

Besteuerung des Ladevorgangs von Elektrofahrzeugen und der damit verbundenen Dienstleistungselemente

EuGH, Urteil vom 20.04.2023 - C-282/22, Rs. P. w W.

DBB1436518

S. 1065

Umsatzsteuer

Bankenhaftung nach § 13c UStG bei debitorischem Kontokorrentkonto

BFH, Urteil vom 29.11.2022 - XI R 2/22

DB1435887

S. 1066

Umsatzsteuer

Photovoltaik-Anlage: Vorsteuerabzug aus Reparaturkosten für Hausdach

BFH, Urteil vom 07.12.2022 - XI R 16/21

DB1435888

S. 1069

Abgabenordnung

Geschäftsführerhaftung: Überwachungsverschulden, eigenes Unvermögen

BFH, Beschluss vom 15.11.2022 - VII R 23/19

DB1433566

S. 1072

WIRTSCHAFTSRECHT

AUFSATZ

Kapitalmarktrecht

Der RefE eines Zukunftsfinanzierungsgesetzes – die wichtigsten Punkte aus aktienrechtlicher Perspektive

RA Dr. Klaus von der Linden / RA Dr. Tom Schäfer, beide

Düsseldorf

DB1435758 (Kurzfassung vgl. S. M9)

S. 1077

KOMPAKT

Aktienrecht

Beschränkung der Vertretungsmacht von Vorstandsmitgliedern bei ihrer Bestellung zu Geschäftsführern einer Tochter-GmbH

RA Dr. Daniel Meyer, LL.M. (Berkeley), EMBA / RAin Dr. Jana

Trapp, beide Düsseldorf

DB1436455

S. 1081

ENTSCHEIDUNGEN

Steuerberaterrecht/Wirtschaftsprüferrecht

Partnerschaftsgesellschaft von Steuerberatern und Wirtschaftsprüfern: Zur Auslegung einer Schlichtungsklausel im Partnerschaftsvertrag

BGH, Urteil vom 14.03.2023 – II ZR 152/21

DB1436456

S. 1083

Insolvenzrecht

Insolvenz einer Fluggesellschaft: Ausgleichsanspruch wegen Flugverspätung nach FluggastrechteVO als Masseverbindlichkeit

BGH, Urteil vom 09.03.2023 – IX ZR 91/22

DB1436464

S. 1086

Insolvenzrecht

Keine Aufwertung einer Insolvenzforderung zur Masseverbindlichkeit durch Erfüllung aus der Insolvenzmasse

BGH, Urteil vom 09.03.2023 – IX ZR 150/21

DB1436496

S. 1088

Insolvenzrecht

Anforderungen an Vereinbarung zwischen Insolvenzverwalter und Gläubiger über Umgestaltung einer Insolvenzforderung zur Masseverbindlichkeit

BGH, Urteil vom 09.03.2023 – IX ZR 90/22

DB1436514

S. 1090

ARBEITSRECHT

AUFSATZ

Betriebsverfassungsrecht

Sprechstunde des Betriebsrats unter Beteiligung der Gewerkschaft

RA/FAArbR Dr. Andreas Imping, Köln

DB1429210-(Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 1093

KOMPAKT

Arbeitnehmerüberlassung

Wet-Lease keine Arbeitnehmerüberlassung

RiArbG Thomas Payrhuber, M.A., LL.M., Karlsruhe

DB1431061

S. 1098

Betriebliche Altersversorgung

Betriebsrentenanpassung – kein Berechnungsdurchgriff bei isoliertem Gewinnabführungsvertrag

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

DB1430508

S. 1099

ENTSCHEIDUNGEN

Entgeltrecht

Kein Anspruch auf die Vergütung ursprünglich vergleichbarer Arbeitnehmer, wenn dauerhaft eine geringerwertige Tätigkeit vereinbart wird

BAG, Urteil vom 23.11.2022 – 7 AZR 122/22

DB1435061

S. 1100



• ZInsO-Aufsätze

KI auch im juristischen Kontext (S. 817)
von Andre Koppel, Berlin

Die insolvenzrechtliche Behandlung von Preisgeldern aus e-Sport Wettkämpfen (S. 825)
von Lukas Schaeffgen, Berlin

• ZInsO-Dokumentation

Stellungnahme der NIVD e.V. zum Richtlinienentwurf des europäischen Parlaments und des Rates zur Harmonisierung bestimmter Aspekte des Insolvenzrechts (COM (2022) 702 final (S. 829)

• ZInsO-Rechtsprechungsreport

Rechtsfolgen der Abtretung einer zur Tabelle angemeldeten Forderung (S. 836)
BGH, Beschl. v. 16.2.2023 – IX ZR 21/22

Pflichtwidriger Verstoß gegen gesetzliche Unterhaltspflicht im Insolvenzverfahren (S. 841)
OLG Brandenburg, Beschl. v. 10.3.2023 – 13 UF 104/22

Erstattungsfähige Reisekosten für auswärtigen Anwalt bei Beauftragung durch Insolvenzverwalter (S. 846)
OLG Frankfurt/M., Beschl. v. 11.1.2023 – 18 W 170/22

Entlassung des Mitgliedes eines Gläubigerausschusses; Vorliegen eines wichtigen Grundes (S. 848)
LG Aurich, Beschl. v. 28.9.2022 – 7 T 167/22

Entstehung von doppeltem Berichtigungsanspruch bei Entgeltvereinnahmung durch Insolvenzschuldner im Rahmen der Eigenverwaltung (S. 849)
FG Düsseldorf, Urt. v. 25.1.2023 – 5 K 1749/21 U

Anfechtbarkeit der Gewährung von Sicherheiten für Gesellschafterdarlehen; Kleinbeteiligtenprivileg (S. 856)
BGH, Urt. v. 26.1.2023 – IX ZR 85/21
m. Anm. Gehrlein

Verjährung von Insolvenzanfechtungsansprüchen (S. 864)
OLG Frankfurt/M., Beschl. v. 11.1.2023 – 4 U 129/22

Herausgeber:

Prof. Dr. Christian Berger
RA Dr. Susanne Berner
RA Dr. Christian Brünkmans
RA Dr. Jan de Weerth
Prof. Dr. Diederich Eckardt
Prof. Dr. Ulrich Foerste
RA Dr. Michael C. Frege
RiAG Frank Frind
RiBGH a.D. Prof. Dr. Markus Gehrlein
Prof. Dr. Hugo Grote
RA Dr. Andreas Henkel
WP/StB Michael Hermanns
Prof. Dr. Heribert Hirte
RA Martin Horstkotte
Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber
RA Peter J. Hützen
RiAG Dr. Peter Laroche
Prof. Dr. Wolfgang Marotzke
RA Prof. Dr. Torsten Martini
Prof. Dr. Sebastian Mock
RA Dr. Patrick Mückl
Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser
RA Dr. Manfred Obermüller
Vors. RiOLG a.D. Dr. Dietmar Onusseit
RA Prof. Dr. Klaus Pannen
RiBGH a.D. Prof. Dr. Gerhard Pape
RA Stephan Ries
RiBGH Christian Röhl
Prof. Dr. Thomas Rönnau
Vors. RiOLG Katrin van Rossum
Prof. Dr. Jessica Schmidt
RiBGH Dr. Volker Schultz
RiBGH Dr. Dorrit Selbmann
RA Ralph Veil
RiBGH a.D. Gerhard Vill
RiBGH Alexander Weinland
OStA a.D. Raimund Weyand

Schriftleiter:

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer



Inhaltsverzeichnis

ZInsO-Aktuell

ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 17/2023

ZInsO-Aufsätze

KI auch im juristischen Kontext	817
von Andre Koppel, Berlin	
Die insolvenzrechtliche Behandlung von Preisgeldern aus e-Sport Wettkämpfen	825
von Lukas Schaefgen, Berlin	

ZInsO-Dokumentation

Stellungnahme der NIVD e.V. zum Richtlinienentwurf des europäischen Parlaments und des Rates zur Harmonisierung bestimmter Aspekte des Insolvenzrechts (COM (2022) 702 final)	829
--	-----

ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts.	833
--	-----

Diese Ausgabe enthält Rezensionen zu folgenden Titeln:

Andreas Heidinger, Stefan Leible, Jessica Schmidt (Hrsg.), GmbHG

Helge Krüger, Insolvenzbekogene Pflichten von Unternehmensleitung und Beratern nach der sog.

Restrukturierungsrichtlinie RL (EU) 2019/1023 und dem StaRUG

ZInsO-Rechtsprechungsreport

• Insolvenz- und Sanierungsrecht

Rechtsfolgen der Abtretung einer zur Tabelle angemeldeten Forderung	836
BGH, Beschl. v. 16.2.2023 – IX ZR 21/22	
Lex fori concursus bei Aufnahme (inländischen) Rechtsstreits durch Insolvenzverwalter: (Keine) Anwendung von § 182 InsO für Feststellungsantrag zur Wirksamkeit von Rechtsverhältnis	836
BGH, Beschl. v. 14.2.2023 – IV ZR 177/21	
Erstattung vorgerichtlicher Inkassokosten: Beurteilung von Mitverschulden des Gläubigers	837
BGH, Urt. v. 7.12.2022 – VIII ZR 81/21	
Pflichtwidriger Verstoß gegen gesetzliche Unterhaltspflicht im Insolvenzverfahren	841
OLG Brandenburg, Beschl. v. 10.3.2023 – 13 UF 104/22	
Unvollständiges PKH-Gesuch für Erst- und Berufungsinstanz durch Insolvenzverwalter durch Vorlage (nur) von Kontoauszug und Anzeige der Masseunzulänglichkeit	844
OLG Brandenburg, Beschl. v. 13.2.2023 – 10 U 112/21	
Erstattungsfähige Reisekosten für auswärtigen Anwalt bei Beauftragung durch Insolvenzverwalter	846
OLG Frankfurt/M., Beschl. v. 11.1.2023 – 18 W 170/22	
Entlassung des Mitgliedes eines Gläubigerausschusses; Vorliegen eines wichtigen Grundes	848
LG Aurich, Beschl. v. 28.9.2022 – 7 T 167/22	
Entstehung von doppeltem Berichtigungsanspruch bei Entgeltvereinnahmung durch Insolvenzschuldner im Rahmen der Eigenverwaltung	849
FG Düsseldorf, Urt. v. 25.1.2023 – 5 K 1749/21 U	
Insolvenzanfechtungsrecht	
Verletzung der Gewährung rechtlichen Gehörs; Anfechtung einer unentgeltlichen Leistung	854
BGH, Beschl. v. 23.2.2023 – IX ZR 136/22	



Anfechtbarkeit der Gewährung von Sicherheiten für Gesellschafterdarlehen; Kleinbeteiligtenprivileg	856
BGH, Urt. v. 26.1.2023 – IX ZR 85/21 m. Anm. Gehrlein	
Gesamtbetrachtung von Einzelzahlungen/Ausschluss Vorteilsanrechnung	863
KG, Urt. v. 5.8.2022 – 14 U 110/21	
Verjährung von Insolvenzanfechtungsansprüchen	864
OLG Frankfurt/M., Beschl. v. 11.1.2023 – 4 U 129/22	
• Verfahrensrecht	
Reichweite der Rechtskraft eines Urteils	866
BGH, Beschl. v. 9.12.2022 – V ZR 72/21	

Mit dieser Ausgabe verteilen wir Beilagen folgender Unternehmen: Deutsches Institut für angewandtes Insolvenzrecht e.V.
Wir bitten um freundliche Beachtung.

Impressum

Herausgeber:

Prof. Dr. Christian Berger • RA Dr. Susanne Berner • RA Dr. Christian Brünkmans • RA Dr. Jan de Weerth • Prof. Dr. Diederich Eckardt • Prof. Dr. Ulrich Foerste • RA Dr. Michael C. Frege • RiAG Frank Frind • RiBGH a.D. Prof. Dr. Markus Gehrlein • Prof. Dr. Hugo Grote • RA Dr. Andreas Henkel • WP/StB Michael Hermanns • Prof. Dr. Heribert Hirte • RA Martin Horstkotte • Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber • RA Peter J. Hützen • RiAG Dr. Peter Laroche • Prof. Dr. Wolfgang Marotzke • RA Prof. Dr. Torsten Martini • PD Dr. Sebastian Mock • RA 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 • RiBGH Dr. Dorrit Selbmann • RA Ralph Veil • RiBGH a.D. Gerhard Vill • RiBGH Alexander Weinland • 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 Wütze • RA Dr. Karsten Förster • Michael Bretz • Prof. Dr. Hugo Grote • RA Martin Notthoff • Dipl.-Kfm./StB Gerd Schoften • OStA a.D. Raimund Weyand – **Ehemalige Herausgeber:** RA Dr. Karen Kuder • RA Dr. Norbert Kupper • RA Dr. Christoph Poertzgen • RiBGH a.D. Prof. Dr. Lutz Strohn

Urheber- und Verlagsrechte:

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

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

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

Kundenservice: (0 26 31) 801-22 22

Erscheinungsweise: wöchentlich

Anzeigenverkauf: Gabriele Wieneber

Telefon: 02233/3760-7608

E-Mail: gabriele.wieneber@wolterskluwer.com

Anzeigendisposition: Karin Odening

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

E-Mail: anzeigen@wolterskluwer.com

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

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

Manuskripte und Urteileinreichungen erbeten an den Schriftleiter

Schriftleiter ZInsO FOKUS Sanierung: Rechtsanwalt,

Steuerberater, Wirtschaftsprüfer Andreas Ziegenhagen

E-Mail: ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com

Redaktion: Lisa Sophie Reinhardt, Rechtsanwältin, Acquisition Editor

Wolters-Kluwer-Str. 1, 50354 Hürth

Telefon: (0 22 33) 37 60-72 36

E-Mail: ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com

Einsendung von Entscheidungen

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

Bezugspreis zzgl. Versandkosten

Jahresabonnement: € 799,00

Preis für das Einzelheft: € 32,00

Kündigungsfrist:

6 Wochen zum Ende des Bezugsjahres

Druckerei: rewi Druckhaus, Reiner Winters GmbH, Wissen

ISSN 2568-6380

wohnrecht blätter:

WU
D3-Z175

wohnrechtliche blätter:wobl

Heft 4 April 2023
(36. Jahrgang)

S. 149–200

Aufsätze

Univ.-Ass. *Felix Artner*, LL.M. /

Univ.-Ass. (post doc) *Dr. Isabelle Vonkilch*, LL.M.

Probleme der Doppelversicherung bei der Wohnungsmiete

149

Univ.-Ass.ⁱⁿ *Martina Brugger*, LL.M.

Die fehlende Belassungsabsicht als Stolperstein bei der Errichtung eines Superädifikats

156

Veranstaltungsbericht

Univ.-Ass. Mag. *Viola Hoti* /

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

IWD – Zulässigkeit bestandrechtlicher Konkurrenzschutzvereinbarungen

159

Rechtsprechung

Nr. 63–81

• MRG

63. Zur analogen Anwendung des MRG auf die Flächenmiete zur Errichtung von Superädifikaten (OGH 29. 6. 2022, 8 Ob 67/21t)

163

64. Keine analoge Anwendbarkeit des MRG bei einer Badehütte (OGH 15. 12. 2022, 3 Ob 208/22t)

165

65. Ende der Erhaltungspflicht des Vermieters durch den rechtlichen Untergang des Bestandobjekts (OGH 8. 11. 2022, 5 Ob 55/22g)

166

66. Kündigung wegen erheblich nachteiligen Gebrauchs (OGH 20. 12. 2022, 4 Ob 209/22x)

166

67. Kündigung wegen unleidlichen Verhaltens (OGH 20. 7. 2022, 3 Ob 91/22m)

166

68. Kündigung wegen unleidlichen Verhaltens (OGH 17. 10. 2022, 6 Ob 26/22z)

167

69. Kündigung wegen erheblich nachteiligen Gebrauchs bzw unleidlichen Verhaltens (OGH 29. 6. 2022, 7 Ob 56/22v)

168

• WEG

70. Änderungen des Wohnungseigentumsobjektes (OGH 27. 9. 2022, 5 Ob 144/22w)

169

71. Zustimmungspflichtige Änderung iSd § 16 Abs 2 WEG 2002 infolge von Baumaßnahmen (OGH 4. 4. 2022, 5 Ob 182/21g)

170

72. Beeinträchtigung schutzwürdiger Interessen von Wohnungseigentümern durch Errichtung einer Photovoltaikanlage (OGH 17. 3. 2022, 5 Ob 137/21i)

172

• ABGB

73. Keine nachträgliche Begründung eines Superädifikats (OGH 14. 9. 2022, 1 Ob 148/22d)

174

74. Fruchtgenussrecht an Anteilen einer im Alleineigentum stehenden Liegenschaft und Bereicherungsrecht (OGH 16. 12. 2021, 5 Ob 179/21s – Priv.-Doz. *Dr. Philipp Klausberger*)

176

75. Abschluss von Mietverträgen durch Miteigentümer: Maßnahme der ordentlichen oder der außerordentlichen Verwaltung? (OGH 27. 1. 2022, 9 Ob 61/21t)

181

76. Bestimmung des Wertes von zu teilenden Liegenschaften zur Beurteilung einer beträchtlichen Wertminderung iSd § 843 ABGB (OGH 12. 10. 2022, 5 Ob 114/22h – em. RA *Dr. Josef Weixelbaum*)

182

77. Rechtsnatur, Verjährung und Übergang im Erbweg eines nicht einverleibten Bauverbots (OGH 28. 7. 2022, 10 Ob 33/21g – Mag. *Lorenz Pranter*)

187

• Grundbuchsrecht

78. Ausscheiden eines Unternehmens aus dem Nachlassvermögen durch Einbringung (OGH 3. 10. 2022, 5 Ob 168/22z – Notar Univ.-Doz. *DDr. Ludwig Bittner*)

192

79. Grundbuchsanspruch auf Grundlage eines Pflichtteilsübereinkommens (OGH 27. 9. 2022, 5 Ob 148/22h – Notar Univ.-Doz. *DDr. Ludwig Bittner*)

193

• Maklerrecht

80. Vorzeitige Auflösung des Maklervertrags und „Nachschieben“ von Auflösungsgründen im Prozess (OGH 22. 11. 2022, 4 Ob 176/22v – Univ.-Ass. (post doc) *Dr. Marco Scharmer*, B.A.)

194

• Abgabenrecht

81. Versicherungsleistungen für Schäden am Betriebsvermögen (VwGH 22. 9. 2021, Ra 2020/15/0003 – *Dr. Christian Lenneis*)

197

Impressum 200

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier–TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

Mit Beilage

wirtschaftsrechtliche
blätter:wbl

Heft 4 April 2023
145. Jahrgang

Juris D3-Z62^{WU} Blätter

WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS



Aufsätze

RA Univ.-Prof. i.R. Dr. *Christian Huber*:
Viel Lärm um nichts oder doch wenig? 205

Priv.-Doz. Dr. *Matthias Lukan*, LL.M.:
**Primärrechtlicher Rahmen für die Europäische
Staatsanwaltschaft – Organisation, Verfahren,
Grundrechte** 214

Aus den Vereinen / Ankündigungen

Salzburger Juristische Gesellschaft –
Programm Sommersemester 2023 – Ankündigung 228

Rechtsprechung

Verfassungsgerichtshof

Verfassungswidrigkeit des Ausschlusses der
Zuständigkeit österreichischer Gerichte im
OPEC-Amtssitzabkommen wegen Verstoßes
gegen das Recht auf ein faires Verfahren
(VfGH 29.09.2022, SV 1/2021) 228

Ordentliche Gerichte – Zivilsachen

Verjährung des Anspruchs auf ein Pflege-
vermächtnis
(OGH 13.12.2022, 2 Ob 223/22s) 233

Hinzu- und Anrechnung von (gemischten)
Schenkungen im Pflichtteilsrecht
(OGH 13.12.2022, 2 Ob 184/22f) 234

Schadenersatzrechtliche Vorteilsanrechnung
im Diesel-Skandal
(OGH 29.08.2022, 5 Ob 100/22z) 236

Verjährung von Pflichtteilsansprüchen
bei postmortaler Abstammungsfeststellung
(OGH 22.11.2022, 2 Ob 175/22g) 239

Beweislast betreffend die Unternehmer-
eigenschaft bei Bewirtschaftung einer
Liegenschaft oder von Bestandobjekten
(OGH 28.04.2022, 7 Ob 19/22b) 245

Keine Hemmung oder Unterbrechung der
absoluten Erlöschensfrist für Produkthaftungs-
ansprüche durch das 1. COVID-19-JuBG
(OGH 31.01.2023, 4 Ob 199/22a) 246

Löschungskriterien für Zahlungserfahrungs-
daten (Creditscoring)
(OGH 17.10.2022, 6 Ob 102/22a) 248

Bindung des Insolvenzverwalters an eine
nicht ausgeübte Option in einem Miet- und
Kaufoptionsvertrag
(OGH 24.11.2022, 17 Ob 14/22s) 250

Strafsachen

Innehaltspflicht des Rechtsmittelgerichts
bei Stellung eines Parteiantrags
(OGH 31.05.2022, 14 Os 39/22z –
Dr. *Martin Kaplans*) 256

Voraussetzungen des Abwesenheitsverfahrens
und (vermeintliche) Implikationen der Abwesenheit
des Angeklagten in der Hauptverhandlung
(OGH 29.09.2022, 12 Os 72/22p ua) 260

Korrespondenz

Nicht sofort, aber gleich – Anmerkung zu den
Löschkriterien für Zahlungserfahrungsdaten
(OGH 6 Ob 102/22a – Creditscoring II)
(RA Hon.-Prof. Dr. *Clemens Thiele*, LL.M. Tax) 262

Zur 30-jährigen Verjährungsfrist für Schaden-
ersatzansprüche gegenüber juristischen Personen
(RA Dr. *Johannes Lehner*) 264

Literatur 271


Impressum 272

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier – TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

wirtschaftsrechtliche blätter:wbl

D3-Z62
1 Beil.



wirtschaftsrechtliche blätter:wbl

Zeitschrift für österreichisches
und europäisches Wirtschaftsrecht

April 2023 (37. Jahrgang)

RA Dr. Steve Jeitler, LL.M. /
Florian Vidreis, LL.M. (WU) BSc.:

**Anwendbarkeit der laesio enormis auf
Optionsverträge zwischen Gesellschaftern** 181

Mag. Moriz Kopetzki:
Europarecht: Das Neueste auf einen Blick 191

**Rechtsprechung
Nr. 59–78**

• **Europarecht**

59. Musterschutz: Voraussetzungen für die Erlangung des Schutzes für ein Bauelement eines komplexen Erzeugnisses – Begriffe „Sichtbarkeit“ und „bestimmungsgemäße Verwendung“ (EuGH 16. 2. 2023, Rs C-472/21) 197

60. Geschmacksmusterrecht: Erscheinungsmerkmale eines Erzeugnisses, die ausschließlich durch dessen technische Funktion bedingt sind – Beurteilungskriterien – Bestehen alternativer Geschmacksmuster (EuGH 2. 3. 2023, Rs C-684/21) 200

61. Freizügigkeit der Arbeitnehmer: Anerkennung von Berufsqualifikationen in einem MS – Recht auf Zugang zum Beruf auf Grundlage eines im HerkunftsMS ausgestellten Diploms – In einem Drittland erworbene Berufsqualifikation (EuGH 2. 3. 2023, Rs C-270/21) 203

62. Arbeitsrecht: Schutz der Arbeitnehmer bei Zahlungsunfähigkeit des Arbeitgebers – Unternehmen, das seinen Sitz in einem MS hat und seine Dienstleistungen in einem anderen MS anbietet – Arbeitnehmer mit Wohnsitz in diesem anderen MS (Österreich) (EuGH 16. 2. 2023, Rs C-710/21) 206

63. Lebensmittelrecht: Lebensmittelsicherheit – Begriff „Lebensmittel für besondere medizinische Zwecke“ – Abgrenzung von Arzneimitteln – Abgrenzung von Nahrungsergänzungsmitteln (Österreich) (EuGH 2. 3. 2023, Rs C-760/21) 209

64. Verfahrensrecht: Europäischer Vollstreckungstitel für unbestrittene Forderungen – Aussetzung der Vollstreckung einer als Europäischer Vollstreckungstitel bestätigten Entscheidung – Außergewöhnliche Umstände (EuGH 16. 2. 2023, Rs C-393/21) 215

• **Arbeitsrecht**

65. Haftung des Arbeitgebers bei Arbeitsunfällen (OGH 19. 12. 2022, 9 ObA 102/22y) 220

66. Keine Kündigungsentschädigung im Falle von höherer Gewalt (OGH 24. 11. 2022, 9 ObA 77/22x) 223

67. Auslegung eines Sozialplanes (OGH 19. 12. 2022, 9 ObA 120/22w) 225

68. Impfverweigerung – kein Kündigungsschutz (OGH 16. 12. 2022, 8 ObA 78/22m) 226

69. Zur Sozialwidrigkeit einer Entlassung (OGH 16. 12. 2022, 8 ObA 71/22g) 226

• **Unternehmensrecht**

70. Vertragswidrige Weitergabe des Transportauftrags; Verlust des Frachtguts durch Trickdiebstahl; Sorgfaltsmaßstab Frachtführer; Ausschluss der Haftungsbegrenzung (OGH 9. 11. 2022, 7 Ob 115/22w) 227

71. GesbR Abgrenzung Außen- oder Innengesellschaft; Verpflichtung der Gesellschafter (OGH 19. 5. 2022, 9 Ob 86/21v) 229

72. Deliktische Außenhaftung eines Bankvorstands für Anlegerschäden (OLG Wien 19. 8. 2022, 33 R 127/21w) 229

73. Auslegung Widerspruch durch Bevollmächtigte; Verweigerung Bucheinsicht und Anfechtung der Feststellung des Jahresabschlusses; Kapitalerhöhung; Mindestfrist zur Ausübung des Bezugsrechts; Analogie zum Aktienrecht (OGH 17. 10. 2022, 6 Ob 183/22p) 230

74. Anteilsabtretung; Urschrift; Verwahrungspflicht des Notars; „untergetauchter“ bzw „nicht greifbarer“ Anteilserwerber (OGH 14. 9. 2022, 6 Ob 164/22v) 231

• **Wettbewerbsrecht**

75. Zur Hausdurchsuchung wegen des Verdachts wettbewerbswidriger Praktiken (OGH als KOG 19. 1. 2023, 16 Ok 7/22y) 231

• **Öffentliches Wirtschaftsrecht**

76. Aufhebung des datenschutzrechtlichen Medienprivilegs (VfGH 14. 12. 2022, G 287/2022 ua – Mag. Marco Blocher / Dr. Lukas B. Wieser) 234

77. Verwaltungsverfahren nach Insolvenzeröffnung (VwGH 6. 12. 2022, Ra 2022/07/0066) 240

78. Verwirklichung des Enteignungszwecks (VwGH 1. 12. 2022, Ra 2019/05/0237) 240

Impressum 240

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier – TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

StuB



D3-Z41
WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

8

28.4.2023

www.nwb.de

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

STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 321 **Ansatz, Bewertung, Ausweis und Gewinnrealisation im Metaverse**
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach
- 325 **Stakeholder-Einbeziehung – Eine (neue) Herausforderung im Rahmen der (zukünftigen) Nachhaltigkeitsberichterstattung**
Dr. Josef Baumüller und M.Sc. Oliver Scheid
- 331 **Der Diskussionsentwurf eines Mindestbesteuerungsrichtlinie-Umsetzungsgesetzes (MinBestRL-UmsG) vom 17.3.2023**
StB Prof. Dr. Tina Hubert
- 337 **Gestaltungsmisbrauch bei Anteilsrotation unter Wert**
Dr. Michael Schulze
- 342 **Jetzt muss der Fiskus die Blockchain beherrschen**
Anna Schuster und André Thoß, LL.M.
- 346 **Anwendungsschreiben zu den Meldepflichten für Plattformbetreiber (DAC7)**
Dr. Carola Fischer

UNTERNEHMENSBEWERTUNG KOMPAKT

- 349 **Häufige Fehler in der Unternehmensbewertung – Bewertungsanlass und Rückschaufehler**
WP/StB Prof. Dr. Christian Zwirner und Gregor Zimny, CVA

AKTUELL BERATEN

- 351 **Teilnahmebefugnis eines Gemeindebediensteten an einer Außenprüfung des Finanzamts**
Prof. Dr. Jens M. Schmittmann

KURZNACHRICHTEN

- 353 **Verlustausgleichs- und -abzugsbeschränkung bei Zins-Währungsswaps**
- 354 **Relevante Beteiligung gem. § 17 Abs. 1 EStG an einer „Corporation“ nach US-amerikanischem Recht (Delaware)**

HERAUSGEBER:

WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach



► **nwb**

StuB

STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 321 **Ansatz, Bewertung, Ausweis und Gewinnrealisation im Metaverse**
Teil 2: Entwicklungskosten und virtuelle Grundstücks-
transaktionen beim Plattformbetreiber
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach
- 325 **Stakeholder-Einbeziehung – Eine (neue) Herausforde-
rung im Rahmen der (zukünftigen) Nachhaltigkeits-
berichterstattung**
Neue Anforderungen durch die CSRD und die ESRS
Dr. Josef Baumüller und M.Sc. Oliver Scheid
- 331 **Der Diskussionsentwurf eines Mindestbesteuerungs-
richtlinie-Umsetzungsgesetzes (MinBestRL-UmsG)
vom 17.3.2023**
Update zur globalen Mindestbesteuerung in der EU
StB Prof. Dr. Tina Hubert
- 337 **Gestaltungsmisbrauch bei Anteilsrotation unter Wert**
Anmerkungen zum BFH-Urteil vom 20.9.2022 - IX R 18/21
Dr. Michael Schulze
- 342 **Jetzt muss der Fiskus die Blockchain beherrschen**
Anmerkungen zum BFH-Urteil vom 14.2.2023 - IX R 3/22
Anna Schuster und André Thoß, LL.M.
- 346 **Anwendungsschreiben zu den Meldepflichten
für Plattformbetreiber (DAC7)**
Anmerkungen zum BMF-Schreiben vom 2.2.2023
Dr. Carola Fischer

UNTERNEHMENSBEWERTUNG KOMPAKT

- 349 **Häufige Fehler in der Unternehmensbewertung –
Bewertungsanlass und Rückschaufehler**
WP/StB Prof. Dr. Christian Zwirner und Gregor Zimny, CVA

AKTUELL BERATEN

- 351 **Teilnahmebefugnis eines Gemeindebediensteten
an einer Außenprüfung des Finanzamts**
Prof. Dr. Jens M. Schmittmann

KURZNACHRICHTEN

- 353 IDW RS IFA 3 zum Ausweis von Immobilien im
handelsrechtlichen Jahresabschluss
- 353 Verlustausgleichs- und -abzugsbeschränkung bei Zins-
Währungsswaps

- 353 Anhebung der Betriebsausgabenpauschale bei
bestimmten Tätigkeiten
- 354 Relevante Beteiligung gem. § 17 Abs. 1 EStG an einer
„Corporation“ nach US-amerikanischem Recht
(Delaware)
- 354 Verfassungsmäßigkeit des Übergangsrechts zur Ein-
führung der Veräußerungsgewinnbesteuerung
gem. § 20 Abs. 2 Satz 1 Nr. 7 EStG
- 355 Behandlung von Pflegegeldern für die intensivpädago-
gische Betreuung von Jugendlichen in einer Einrichtung
- 355 Zu den Voraussetzungen der Tarifiermäßigung nach
§ 34 EStG
- 356 Schuldzinsenabzug aus einem Darlehen zur Finanzie-
rung einer Bürgschaftsinanspruchnahme
- 356 Zahlungen für den Verzicht auf ein Wohnungsrecht als
sofort abziehbare Werbungskosten
- 356 Erste Tätigkeitsstätte eines Zeitsoldaten
- 357 Ausbildung zum Rettungshelfer als Berufsausbildung
- 357 Keine gewerbesteuerrechtliche Hinzurechnung von
Aufwendungen für Messestände und Messestand-
flächen bei Produktionsunternehmen
- 358 Körperschaftsteuerbefreiung für Arbeitsgemein-
schaften
- 358 Zurechnung von Grundstücken nach Abschluss einer
Vereinbarungstreuhand
- 359 Grunderwerbsteuerrechtliche Zurechnung von Grund-
stücken inländischer GmbHs an US-amerikanische
Muttergesellschaft
- 359 Zur Umsatzbesteuerung der Wärmeabgabe aus einer
Biogas-Anlage
- 360 Keine Heilung der sachlichen Unzuständigkeit durch
Einspruchsentscheidung der sachlich und örtlich zu-
ständigen Behörde
- 360 Zur Verfassungsmäßigkeit von Säumniszuschlägen
- 360 Anwendung der Bewertungsregelungen i. d. F. des
JStG 2022
- VII Service/Impressum

 **Literatur**

 **Audio**

 **Experten-Blog**

 **Video**

4/2023

S. 157–208, ART.-NR. 72–95

April 2023

WU
D3-Z137

ZFR

ZEITSCHRIFT FÜR FINANZMARKTRECHT

Herausgeber: Olaf Riss, Martin Winner,
Rainer Wolfbauer

EDITORIAL

» Ein kleiner Todesstoß an den Iden des März

BEITRÄGE

» **Rüdiger Veil:** Der EU Listing Act

» **Andreas Baumgartner:** Gattungsvollmachtserfordernis für (Dritt-)Pfandbestellung

JUDIKATUR

» **EuGH:** Wohnimmobilienkredite: Keine anteilige Reduktion laufzeitunabhängiger Kosten bei vorzeitiger Tilgung

» **VfGH:** Judikaturwende: Kein Wegfall der Beschwer bei auftragsgemäßer Abberufung eines Geschäftsleiters

» **VwGH:** Mangelhafte Überwachung eines Subverwahrers durch eine Depotbank

» **BVwG:** Unzureichende Frequenz der PEP-Prüfung durch eine Bank

Verstoß gegen das AIFMG infolge mangelnder Vertretungsregelung für den Portfoliomanager

**EDITORIAL** Ein kleiner Todesstoß an den Iden des März

157

Mit einem bemerkenswerten Erkenntnis vom 15. 3. 2023 hat der VfGH eine klaffende Wunde im Finanzmarktaufsichtsrecht geschlossen und die Position von beaufsichtigten Unternehmen gestärkt, denen VwGH und BVwG bislang ein Rechtsschutzinteresse an der Bekämpfung von faktisch umgesetzten aufsichtsrechtlichen Aufträgen verweigert hatten. Der VfGH gelangt zum Schluss, dass die Beschwer gegen eine bescheidmäßige Abberufung von Geschäftsleitern auch dann aufrecht bleibt, wenn der Rechtsträger dem behördlichen Auftrag nachkommt. Die Herausgeber analysieren den Judikaturschwank, orten aber auch weiteren Verbesserungsbedarf.

BEITRÄGE**Rüdiger Veil: Der EU Listing Act**

161

Die Vorschläge der Europäischen Kommission für einen „Listing Act“ zielen darauf ab, die öffentlichen Wertpapiermärkte in der EU für kapitalsuchende Unternehmen attraktiver zu gestalten. Der Beitrag untersucht das Herzstück des Pakets, nämlich Änderungen im Prospekt- und im Marktmissbrauchsrecht. Der Schwerpunkt liegt auf den Reformen der Prospektpflicht, den Anforderungen an den Prospektinhalt sowie der Ad-hoc-Publizität von Insiderinformationen. Der Beitrag mahnt eine stärkere Harmonisierung des Kapitalmarkthaftungsrechts an.

JUDIKATUR IM FOKUS**Andreas Baumgartner: Gattungsvollmachtserfordernis für (Dritt-)Pfandbestellung**

168

Die aktuelle Entscheidung 4 Ob 92/22s verlangt für (Dritt-)Pfandbestellungen namens des Vollmachtgebers eine Gattungsvollmacht und liefert damit wertvolle Anhaltspunkte für die Auslegung des § 1008 ABGB, nicht zuletzt zugunsten der anwaltlichen und notariellen Praxis. Der Beitrag stimmt dem OGH im Ergebnis und im wesentlichen Teil der Begründung zu. Kritisch überprüft wird indes ein obiter dictum zu Konkretisierungserfordernissen bei Generalbevollmächtigungen (§ 1008 Satz 3 ABGB).

OGH 22. 11. 2022, 4 Ob 92/22s: Gattungsvollmacht genügt für Drittpfandbestellung

171

JUDIKATUR**EuGH**

Wohnimmobilienkredite: Keine anteilige Reduktion laufzeitunabhängiger Kosten bei vorzeitiger Tilgung
(Anm C. Denkmaier/M. Eliskases)

174

VfGH

Judikaturwende: Kein Wegfall der Beschwer bei auftragsgemäßer Abberufung eines Geschäftsleiters

178

VwGH

Mangelhafte Überwachung eines Subverwahrers durch eine Depotbank

180

OGH**»VERSICHERUNGSRECHT**

Obliegenheitsverletzungen in der Vermögensschadenhaftpflicht für Wertpapiervermittler und Vermögensberater
(Anm H. Wilhelmer)

183

Unzulässige Klauseln und zulässige Geschäftspraktik in der Lebensversicherung

187

AGB eines Rechtsschutzversicherers

189

INHALTSVERZEICHNIS

» BANKRECHT

Die Nichtigkeit des Geldwechselvertrags berührt nicht den Fremdwährungskreditvertrag	190
Gültige Klauseln beim Fremdwährungskreditvertrag	191

BVwG

» AUFSICHTSRECHT

① Unzureichende Frequenz der PEP-Prüfung durch eine Bank: Bestätigung der Rechtsprechung	193
① Verstoß gegen das AIFMG infolge mangelnder Vertretungsregelung für den Portfoliomanager	196
① Missglückte Abberufung eines Staatskommissär-Stellvertreters mangels Bescheidqualität	198

AKTUELLES (Rainer Wolfbauer)

Aktuelle Gesetzesvorhaben	201
Änderung der FMA-Gebührenverordnung	202
Held-To-Maturity-Widmung bei Pensionskassen und Betrieblichen Vorsorgekassen: Zwei neue Rundschreiben der FMA	202
FMA veröffentlicht neues Fit & Proper-Rundschreiben	203
Änderung der KIM-V sowie der VERA-V durch die FMA	204
ESMA überarbeitet Leitlinien für Stresstestszenarien nach der Geldmarktfondsverordnung	205
Leitlinien für solide Vergütungspolitik gemäß CRD IV: FMA ändert ihre Compliance-Erklärung	206
Nicolas Raschauer/Thomas Stern: Fürstentum Liechtenstein: Novelle zum TVTG <i>ante portas</i>	206

REZENSIONEN

Barbara Reisenhofer/Armin Ahari/Jasmin Galostian Fard/Gerald Habliczek/Christian Schiele: Sanierung und Abwicklung von Banken – BaSAG, 2. Aufl (Rainer Wolfbauer)	207
--	-----

Impressum	208
------------------	-----

4/2023

S. 95–130, ART.-NR. 21–25

April 2023

WU
D3-Z14
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

RWZ



RECHT UND RECHNUNGSWESEN

Herausgeber:innen: Romuald Bertl, Klaus Hirschler, Aslan Milla,
Stéphanie Mittelbach-Hörmanseder, Robert Reiter, Elisabeth Titz, Thomas Wenger

AUS DER WISSENSCHAFT

» **Marcus Bartl/Werner Gleißner/Markus Patloch-Kofler:** Die Bestimmung der Marktrendite in der Unternehmensbewertung: Eine Frage des Index

GESELLSCHAFTS- UND STEUERRECHT

» **Elisabeth Titz/Alexandra Wild:** Aktuelles zur Unternehmensbesteuerung im Lichte des EStR-Wartungs-
erlasses 2023

RECHNUNGSWESEN

» **Carl-Christian Freidank:** Kritische Analyse des deutschen Bilanzrechts bezüglich der Abbildung des
Spielervermögens von Bundesligavereinen (Teil 1)

REVISION UND KONTROLLE

» **Helmut Kerschbaumer/Aslan Milla:** Facharbeit 4.0 - Das Institut für Facharbeit in der Kammer der
Steuerberater:innen und Wirtschaftsprüfer:innen (Teil 1)



AUS DER WISSENSCHAFT

- Marcus Bartl/Werner Gleißner/Markus Patloch-Kofler: Die Bestimmung der Marktrendite in der Unternehmensbewertung: Eine Frage des Index** 95

Die Rendite des Marktportfolios ist ein integraler Bestandteil der Unternehmensbewertung, kann aber nicht direkt beobachtet werden, weil es das Marktportfolio nicht gibt. Abhilfe kann durch einen geeigneten Aktienindex geschaffen werden. Dabei ist die Indexwahl in der Praxis teils umstritten.

GESELLSCHAFTS- UND STEUERRECHT

- Elisabeth Titz/Alexandra Wild: Aktuelles zur Unternehmensbesteuerung im Lichte des EStR-Wartungserlasses 2023** 104

Der aktuelle EStR-Wartungserlass 2023 enthält für die Unternehmensbesteuerung relevante Neuerungen, die weitgehend auf die Verarbeitung der legislativen Neuerungen des ÖkoStRefG 2022 zurückzuführen sind. Dazu zählen insb der neue Investitionsfreibetrag und die Besteuerung von Kryptowährungen. Der Beitrag geht näher auf diese sowie weitere aus dem Blickwinkel der Unternehmensbesteuerung wesentliche Neuerungen ein.

RECHNUNGSWESEN

- Carl-Christian Freidank: Kritische Analyse des deutschen Bilanzrechts bezüglich der Abbildung des Spielervermögens von Bundesligavereinen (Teil 1)** 115

Einerseits unterzieht der Beitrag die Bilanzierung des Spielvermögens von Vereinen der deutschen Fußballbundesliga aus handels-, steuerrechtlicher und internationaler Sicht einer kritischen Analyse. Andererseits werden Schwächen der Bilanzierungsregelungen verdeutlicht, die den Zielen einer marktwertorientierten Rechnungslegung und einer Besteuerung nach dem Leistungsfähigkeitsprinzip von Proficlubs entgegenstehen.

INTERNATIONALER RUNDBLICK

- Katharina van Bakel-Auer/Maria Sumerauer** 124

REVISION UND KONTROLLE

- Helmut Kerschbaumer/Aslan Milla: Facharbeit 4.0 – Das Institut für Facharbeit in der Kammer der Steuerberater:innen und Wirtschaftsprüfer:innen** 127

Im Rahmen eines Strategieprozesses in der Kammer der Steuerberater:innen und Wirtschaftsprüfer:innen (KSW) erfolgte auch eine Weiterentwicklung der Organisation der von der Kammer geleisteten Facharbeit, die vor allem durch ihre Fachgutachten, zahlreiche Stellungnahmen und sonstigen fachlichen Äußerungen über den Berufsstand hinaus Bedeutung hat. Die Einrichtung des Instituts für Facharbeit und die teilweise Neustrukturierung der Fachsenate soll dazu beitragen, die Facharbeit in Zukunft breiter, interdisziplinärer und effizienter zu gestalten.

NZA

Neue Zeitschrift Arbeitsrecht

Zweiwochenschrift für die betriebliche Praxis

B 4645

WU
D3-Z 242

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

Mit Blick ins Sozialrecht


C.H. BECK

8/2023

25. April 2023
40. Jahrgang S. 457–528

Aus dem Inhalt

- P. Byers/M. Winkler/S. Stelter
**Zulässigkeit von biometrischen Kontrollen
am Arbeitsplatz** 457
- L. Rudkowski/J. Monsheimer/F. Stadelmann
Arbeitszeiterfassung im öffentlichen Dienst 463
- M. Städler
**Die aktuelle Rechtsprechung zur Vorsatzhaftung
bei Ausschlussklauseln** 469
- E. Salamon
**Abstandnahme von personellen Einzelmaßnahmen
vor (erneuter) Beteiligung des Betriebsrats** 474
- H. Stolzenberg/C. Labus
**Die arbeitsrechtlichen Offenlegungspflichten nach
den Vorschlägen der Europäischen Beratergruppe
für Rechnungslegung** 479
- EuGH
**Umgang mit Beschäftigtendaten – Anforderungen
an spezifischere nationale Vorschriften
(Anm. D. Meinecke)** 487
- BAG
**Krankheitsbedingte Kündigung und Erfordernis
der Durchführung eines bEM** 500
- BAG
**Arbeitnehmerüberlassung – Verlängerung der Über-
lassungshöchstdauer aufgrund eines Tarifvertrags** 505
- BAG
**Vergütung eines freigestellten Betriebsratsmitglieds –
Vergleichbare Arbeitnehmer** 513



4550202308

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

NZA Editorial

Michael Fuhlrott

Beschäftigtendatenschutz ohne nationale Rechtsgrundlage?

III

NZA aktuell

Wichtige neue Entscheidungen

VI

Informationen

VI

Referentenentwurf des BMAS zur Änderung des Arbeitszeitgesetzes und anderer Vorschriften

VII

Impressum

XXII

Aufsätze und Berichte

Philipp Byers / Manuela Winkler / Stasy Stelter

Zulässigkeit von biometrischen Kontrollen am Arbeitsplatz

457

Lena Rudkowski / Jannis Monsheimer / Frederik Stadelmann

Arbeitszeiterfassung im öffentlichen Dienst

463

Michael Städler

Die aktuelle Rechtsprechung zur Vorsatzhaftung bei Ausschlussklauseln

469

Kommentar

Erwin Salamon

Abstandnahme von personellen Einzelmaßnahmen vor (erneuter) Beteiligung des Betriebsrats

474

Forum

Hendric Stolzenberg / Clara Labus

Die arbeitsrechtlichen Offenlegungspflichten nach den Vorschlägen der Europäischen Beratergruppe für Rechnungslegung

479

Personalie

Holger Schrade

Dirk Neumann zum 100. Geburtstag

484

Buchbesprechungen

T. Böhle, Kommunales Personal- und Organisationsmanagement (C. Feldmann)

485

W. Däubler, Der Schulungsanspruch des Betriebsrats (S. Kramer)

485



Blick ins Sozialrecht

Oliver Ricken

Beitragsrechtliche Berücksichtigung von Unterhaltsabfindungen bei der freiwilligen gesetzlichen Krankenversicherung	486
Unfallversicherungsschutz in der Kantine	486

Rechtsprechung

Arbeitsvertragsrecht

EuGH	30. 03. 2023 – C-34/21	Umgang mit Beschäftigtendaten – Anforderungen an spezifischere nationale Vorschriften (Anm. Dominik Meinecke)	487
BAG	21. 12. 2022 – 7 AZR 489/21	Befristungskontrolle und Auslegung der Klausel Beendigung des Arbeitsverhältnisses mit dem 65. Lebensjahr	493
BAG	15. 12. 2022 – 2 AZR 162/22	Krankheitsbedingte Kündigung und Erfordernis der Durchführung eines bEM	500
LAG Berlin-Brandenburg	01. 12. 2022 – 21 Sa 390/22	Auskunftsanspruch bei Konkurrenztaetigkeit eines Handelsvertreters (Ls.)	504

Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

BAG	08. 11. 2022 – 9 AZR 486/21	Arbeitnehmerüberlassung – Verlängerung der Überlassungshöchstdauer aufgrund eines Tarifvertrags	505
BAG	23. 11. 2022 – 7 AZR 122/22	Vergütung eines freigestellten Betriebsratsmitglieds – Vergleichbare Arbeitnehmer	513
BAG	19. 10. 2022 – 4 AZR 470/21	Eingruppierung eines Schulhausmeisters – Tätigkeit an mehreren Schulen	518
BVerwG	14. 12. 2022 – 5 P 3.21	Mitbestimmungsrecht des Personalrats – Unzulässiger konkreter Feststellungsantrag in der Revisionsinstanz	524

Verfahrensrecht

BAG	17. 01. 2023 – 3 AZR 158/22	Bestimmender Schriftsatz und Telefaxdienst mit eingescannter Unterschrift	525
LAG Hamm	27. 01. 2023 – 8 Ta 232/22	Festsetzung des Gebührenstreitwerts für ein durch Prozessvergleich erledigtes Bestandsschutzverfahren (Ls.)	528

Arbeit und Recht

WU
D3-Z238

AuR | DEUTSCHES UND EUROPÄISCHES ARBEITSRECHT

5 | 2023



CHRISTIANE BRORS

*Europäische Vorgaben zur Arbeitszeiterfassung
und Mitbestimmung des Betriebsrats*

SIMON PSCHORR

Europarechtskonforme Arbeitszeiterfassung

DANIEL SCHUCH

*Die Pflicht zur Arbeitszeiterfassung
im deutschen Recht*

ANDREAS KRANIG

*Der erste Präsident des Reichsarbeitsgerichts,
Friedrich Oegg, ein unbeschriebenes Blatt?*

EDITORS NOTE

Liebe Leser:innen,

diese Ausgabe dreht sich im Schwerpunkt um die Arbeitszeiterfassung, die nach der Entscheidung des BAG vom 13.9.2022 täglich erfasst werden muss. Die Beiträge von Prof. Christiane Brors, Simon Pschorr und Daniel Schuch beleuchten diese Entscheidung im Detail. Im Aufsatz zur Rechtsgeschichte beantwortet Dr. Andreas Kranig auf Basis neuer Recherchen die Frage, ob der erste Präsident des Reichsarbeitsgerichts, Friedrich Oegg, ein unbeschriebenes Blatt gewesen ist. Ihre AuR-Redaktion wünscht spannende Lektüre.

FRANK SIEBENS

ARBEIT UND RECHT

188

FACHAUFSÄTZE

188 Europäische Vorgaben zur Arbeitszeiterfassung und Mitbestimmung des Betriebsrats

Wenig überraschend ist der Erste Senat in seinem Beschluss vom 13.9.2022 zu dem europarechtskonformen Ergebnis gekommen, dass die tägliche Arbeitszeit erfasst werden muss. Schon vor einer möglichen Reform des Arbeitszeitrechts drohen Bußgelder, falls die zuständigen Behörden die Pflicht durchsetzen wollen.

VON CHRISTIANE BRORS

193 Europarechtskonforme Arbeitszeiterfassung

Das Urteil des BAG zur Arbeitszeiterfassung wird das Arbeitsleben in Deutschland erheblich verändern. Mit ihm dürften Arbeitszeitmodelle künftig der Vergangenheit angehören, die die Entgrenzung der Arbeitszeit ermöglichen. Dabei lässt das Gericht viel Raum für flexible Arbeitsmodelle, denn es gibt kein »richtiges« Zeiterfassungsmodell vor.

VON SIMON PSCHORR

202 Die Pflicht zur Arbeitszeiterfassung im deutschen Recht

Am 13.9.2022 hat das BAG entschieden, dass ein Betriebsrat nicht beim »Ob« der Einführung einer Arbeitszeiterfassung im Betrieb mitzubestimmen hat. Denn es existiert bereits eine gesetzliche Pflicht, so dass ein Mitbestimmungsrecht ausscheidet. Bei der Ausgestaltung der Arbeitszeiterfassung im Betrieb besteht dagegen ein Mitbestimmungs- und Initiativrecht, wie das Gericht ausdrücklich betont.

VON DANIEL SCHUCH

G9

ARBEIT UND RECHTSGESCHICHTE

G9 Der erste Präsident des Reichsarbeitsgerichts, Friedrich Oegg, ein unbeschriebenes Blatt?

Friedrich Oegg hat die Entwicklung des Arbeitsrechts in den spannungsreichen Zeiten mehrfacher Umbrüche mitgeprägt – vom Kaiserreich über die Weimarer Zeit bis zur NS-Diktatur. Dies hat eine neue Recherche zutage gefördert.

VON ANDREAS KRANIG

206

ARBEIT UND SOZIALRECHT

206 BSG: Beitragsfreie Familienversicherung kann rückwirkend aufgehoben werden

206 Homeoffice: Auch bei Unfall auf dem Rückweg vom Büro in Privaträume gilt Unfallversicherungsschutz

207

ARBEIT UND STEUERRECHT

207 Zuhause ist, wo man Steuern sparen kann – Teil 1: Das häusliche Arbeitszimmer



RECHTSPRECHUNG

208

INDIVIDUALARBEITSRECHT

- 208 Angebot auf Weiterbeschäftigung bei fristloser Kündigung**
BAG v. 29.3.2023 – 5 AZR 255/22
- 208 Kündigung einer nicht gegen Corona geimpften medizinischen Fachangestellten**
BAG v. 30.3.2023 – 2 AZR 309/22

209

MITBESTIMMUNGSRECHT

- 209 Keine Anscheinsvollmacht für Betriebsratsvorsitzenden**
BAG v. 8.2.2022 – 1 ABR 233/21
VON PETER WEDDE
- 211 Anhörung des Betriebsrats nach vorgenommener Versetzung zu spät**
BAG v. 11.10.2022 – 1 ABR 18/21
VON HANS-UDO BORGAES

213

GEWERKSCHAFTSRECHT

- 213 Schutz vor Sanktionen wegen Gewerkschaftsaktivitäten**
EGMR v. 2.6.2022 – Nr. 59402/14, Straume / Lettland
VON KLAUS LÖRCHER



AUR-BLOG ZUM BETRIEBSVERFASSUNGSRECHT

Der Gesetzentwurf des DGB für ein neues Betriebsverfassungsgesetz wird in unserem Blog aufbereitet. Hier finden sich weiterführende Informationen sowie die Möglichkeit, darüber zu diskutieren.

<https://aur-blog.eu/>

RUBRIKEN

- 181 **Meinung**
- 184 **Magazin**
- 217 **Auf einen Blick**
- 222 **DGB Rechtsschutz**
- 224 **Abstracts**
- 224 **Impressum**



ARBEIT UND RECHT IM NETZ

Artikel mit dem Onlinesymbol und alle Ausgaben der AuR seit 2005, außerdem eine Rechtsprechungsdatenbank mit Entscheidungen europäischer und nationaler Gerichte aus allen Instanzen sowie Hintergrundinformationen finden Sie auf: www.arbeitundrecht.eu

NZS

Neue Zeitschrift Sozialrecht

WU
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



C.H. BECK

9/2023

28. April 2023

32. Jahrgang S. 321–360

Aus dem Inhalt

C. M. Hofmann

NZS-Jahresrevue 2022: Die Rechtsprechung des
Gerichtshofs der Europäischen Union zum Sozialrecht 321

U. Knispel

Der Anspruch auf Versorgung mit Medizinal-
Cannabis in der GKV 327

A. Bleckat

Kostenerstattung bei Widerspruch gegen den
Kostenfestsetzungsbescheid 333

BSG

Anspruch auf Versorgung mit Cannabisprodukten 336

BSG

Kein Zuschuss für die Ersatzbeschaffung auch
größerer Haushaltsgeräte (Anm. M. Kellner) 344

BSG

Gerichtliche Anerkennung einer PTBS nur auf der
Grundlage des aktuellen wissenschaftlichen Erkenntnis-
standes (Kurzkommentierung K. von Koppenfels-Spies) 353

BSG

Übermittlung von Leistungen an den Wohnsitz des
Leistungsempfängers (Kurzkommentierung H. Hosten) 354

BSG

Bankbürgschaft als Voraussetzung für Abschlags-
zahlungen auf vertragsärztliches Honorar
(Kurzkommentierung A. Diehm) 357

BSG

Keine Rücknahmefiktion bei nicht fristgemäßer
Zahlung der Widerspruchsgebühr
(Kurzkommentierung C. Matthäus) 358



Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

9/2023



NZS aktuell

<i>Gesetzgebung</i>	Reform der Pflegeversicherung: mehr Leistungen für stationäre und ambulante Pflege	VI
<i>Rechtsprechung</i>	LSG Berlin-Brandenburg: Sturz mit Inlineskates bei einem Firmenlauf: Arbeitnehmerin ist nicht unfallversichert	VII
	LSG Hessen: Die Pressefreiheit ist bei Statusfeststellung zu berücksichtigen	VII
	LSG Niedersachsen-Bremen: Ärztehotline: Sozialversicherungspflicht im Homeoffice	VIII
<i>Mitteilungen</i>	Rehabilitationshilfsfonds-Verordnung	VIII
	Arbeitsmarkt im März 2023: Schwach einsetzende Frühjahrsbelegung	VIII
	Minderungen in der Grundsicherung gehen 2022 weiter zurück	IX
	Ambulante Vorsorgeleistungen in ausländischen Kurorten	IX
	Nutzung von Bildungsgutscheinen	IX
	Studie zu Verbesserung der Erwerbsanreize in Auftrag gegeben	X
<i>Personalia</i>	Dr. Miriam Meßling zur Richterin des Bundesverfassungsgerichts gewählt	X
	Susanne Nachtwey ist neue Präsidentin des Sozialgerichts Braunschweig	X

Aufsätze und Berichte

<i>Claudia Maria Hofmann</i>	NZS-Jahresrevue 2022: Die Rechtsprechung des Gerichtshofs der Europäischen Union zum Sozialrecht	321
<i>Ulrich Knispel</i>	Der Anspruch auf Versorgung mit Medizinal-Cannabis in der GKV	327
<i>Alexander Bleckat</i>	Kostenerstattung bei Widerspruch gegen den Kostenfestsetzungsbescheid	333

Rechtsprechung

Rechtsprechung im Volltext

Krankenversicherungsrecht

BSG 10.11.2022 – B 1 KR 28/21 R	Anspruch auf Versorgung mit Cannabisprodukten	336
------------------------------------	---	-----

Grundsicherungsrecht

BSG 19.05.2022 – B 8 SO 1/21 R	Kein Zuschuss für die Ersatzbeschaffung auch größerer Haushaltsgeräte (mit Anm. Martin Kellner)	344
-----------------------------------	--	-----

Kommentierte Rechtsprechung

Krankenversicherungsrecht

BSG 10.11.2022 – B 1 KR 9/22 R	Anforderungen an die Bestimmtheit eines Antrags auf die Genehmigung der Verordnung von Medizinal-Cannabis (<i>Ulrich Knispel</i>)	348
BSG 10.11.2022 – B 1 KR 19/22 R	Anspruch auf Versorgung mit Cannabis bei Multimorbidität (<i>Ulrich Knispel</i>)	349
BSG 10.11.2022 – B 1 KR 21/21R	Keine Ablehnung der Genehmigung der Verordnung von Medizinal-Cannabis wegen Cannabiskonsums (<i>Ulrich Knispel</i>)	350
LSG Baden-Württemberg 29.11.2022 – L 11 KR 3272/22	Rückkaufwert einer privaten Rentenversicherung keine beitragspflichtige Entnahme (<i>Sebastian Bürger</i>)	351

Rentenversicherungsrecht

LSG Berlin-Brandenburg 25.08.2022 – L 3 R 721/17	Erwerbsminderungsrente durch Kindererziehungs- und Kinderberücksichtigungszeiten (<i>Armin Knospe</i>)	352
---	--	-----

Unfallversicherungsrecht

BSG 28.06.2022 – B 2 U 9/20 R	Gerichtliche Anerkennung einer PTBS nur auf der Grundlage des aktuellen wissenschaftlichen Erkenntnisstandes (<i>Katharina von Koppenfels-Spies</i>)	353
----------------------------------	--	-----

Grundsicherungsrecht

BSG 16.02.2022 – B 8 SO 3/20 R	Übermittlung von Leistungen an den Wohnsitz des Leistungsempfängers (<i>Hans Hosten</i>)	354
LSG NRW 08.11.2022 – L 2 AS 804/21	Einkommensmindernde Berücksichtigung von Weiterbildungskosten (<i>Jens Senger</i>)	355
LSG Sachsen 30.11.2022 – L 8 SO 107/19	Erforderliche Kosten bei Bestattung im Ausland (<i>Matthias Thum</i>)	356

Vertragsarztrecht

BSG 07.09.2022 – B 6 KA 10/21 R	Bankbürgschaft als Voraussetzung für Abschlagszahlungen auf vertragsärztliches Honorar (<i>Alexander Diehm</i>)	357
BSG 07.09.2022 – B 6 KA 11/21 R	Keine Rücknahmefiktion bei nicht fristgemäßer Zahlung der Widerspruchsg Gebühr (<i>Claudia Matthäus</i>)	358

Beitragsrecht

LSG Berlin-Brandenburg 12.05.2022 – L 21 U 15/19	Aufrechnung von Beitragsrückständen gegen Verletztenrente nach Abschluss eines Privatinsolvenzverfahrens und Erteilung einer Restschuldbefreiung (<i>Wiebke Brose</i>)	359
---	--	-----

Soziales Entschädigungsrecht

LSG Mecklenburg-Vorpommern 08.09.2022 – L 3 VE 19/12	Entschädigung als Einmalzahlung nach dem Gesetz über die Hilfe für durch Anti-D-Immun-Prophylaxe mit dem Hepatitis-C-Virus infizierte Personen (AntiDHG) trotz Fristversäumnis (<i>Johannes Wagner</i>)	360
---	---	-----

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

- J. Schmidt*
Die weitreichende Reform des Umwandlungsrechts 1241
- L. Brost/R. Kauffmann*
Der Publikationsexzess im Presserecht 1247
- B. Strobel*
Das Leistungsverweigerungsrecht des § 357 IV 1 BGB
bei Weiterveräußerung der Ware 1250
- W. Siede*
Die Entwicklung des Familienrechts 1254
- J. Herrlein*
Die Rechtsprechung zur Wohnraummiete 1259
- EuGH*
Prüfungskompetenzen bei Vollstreckung eines
EU-Haftbefehls – Puigdemont (Anm. K. Gaede) 1267
- BGH*
Zustellung an inländischen Zustellungsbevollmächtigten
(Anm. T. Stadler) 1290
- BGH*
Zulässigkeit eines Erbscheinsantrags bei fehlenden
Beweismitteln (Anm. D. Kollmeyer) 1296
- BGH*
Konkurrenzen bei Entziehung Minderjähriger 1303
- BAG*
Zwangsmittel zur Durchsetzung der Weiterbeschäftigung 1307

Aus NJW-aktuell

Interview
Konstruktive
Kryptoregulierung

Standpunkt
Der Zoll als „kleine
Staatsanwaltschaft“?

Anwaltschaft
Stagnation bei
Fachanwälten


C.H. BECK

18/2023

27. April 2023
76. Jahrgang S. 1241–1312
www.njw.de



0150202318

INHALT

Aufsätze

- Jessica Schmidt 1241
Die weitreichende Reform des Umwandlungsrechts
Der Beitrag gibt einen Überblick über Kerninhalte des Gesetzespakets zur Umsetzung der Umwandlungs-Richtlinie. Es beinhaltet Neuerungen für grenzüberschreitende Verschmelzungen, Spaltungen und Formwechsel, die teilweise auch für nationale Umwandlungen übernommen wurden, sowie Änderungen im Mitbestimmungsrecht.
- Lucas Brost / Richard Kauffmann 1247
Der Publikationsexzess im Presserecht
Der Publikationsexzess fristet trotz der engen Verzahnung des zivilrechtlichen Presse- und Äußerungsrechts mit dem Strafrecht ein Schattendasein. Der Beitrag erläutert die strafrechtlichen Grundlagen dieser in Zeiten internet-basierter Kommunikation wichtigen Figur und leitet hieraus Erkenntnisse für das Presse- und Äußerungsrecht ab.

Zur Rechtsprechung

- Benedikt Strobel 1250
Das Leistungsverweigerungsrecht des § 357 IV 1 BGB bei Weiterveräußerung der Ware
(BGH NJW 2023, 1283 und 1287)

Bericht

- Walther Siede 1254
Die Entwicklung des Familienrechts seit September 2022
- Jürgen Herrlein 1259
Die Rechtsprechung zur Wohnraummiete im zweiten Halbjahr 2022

Kanzlei & Mandat

- Fabian van Cleve 1264
Abwendung drohender Einziehungsentscheidungen durch Einigung mit dem Verletzten

NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Rubrikenmarkt	23
Strafurteile im Blindflug		Konstruktive Kryptoregulierung		web.report	24
R. Hamm		C. Görtz		Stellenmarkt	25
Agenda	6	Standpunkt	15	Beck'sche Zeitschriften	36
Meldungen/Kolumne	7	Vom Idiom der „kleinen Staatsanwaltschaft“		Buchhinweise	38
Gesetzgebung	8	M. Hütwohl		Veranstaltungshinweise	40
Rechtsprechung in Kürze	8	Aus der Anwaltschaft	17	Heftvorschau/Impressum	42
Entscheidung der Woche	9	ua: Fachanwaltszahlen stagnieren			
		S. Göcken			
		Ausbildung & Karriere	19		
		Headhunter müsste man sein			
		J. Griebel/R. Schimmel			

INHALT

Rechtsprechung



Europäische Gerichte

EuGH 31.01.23 - C-158/21
Prüfungskompetenzen bei Vollstreckung eines EU-Haftbefehls - Puigdemont (Anm. K. Gaede) 1267

BGH 08.02.23 - IV ZB 16/22
Zulässigkeit eines Erbscheinsantrags bei fehlenden Beweismitteln (Anm. D. Kollmeyer) 1296

OLG Celle 05.10.22 - 14 U 19/22
Haftung aus Betriebsgefahr bei Hundebiss durch überfahrenen Hund 1298

Verfassungsgerichte

BVerfG 21.12.22 - 2 BvR 378/20
Klageerzwingungsverfahren bei in einer Polizeizelle verbrannter Person 1277

Strafgerichte

BGH 21.02.23 - 6 StR 16/23
Konkurrenzen bei Entziehung Minderjähriger 1303

BVerfG 10.11.22 - 1 BvR 1623/17
Gebot des gesetzlichen Richters - Mitwirkung eines abgeordneten Richters (Ls.) 1282

Verwaltungsgerichte

VG Göttingen 03.11.22 - 2 B 211/22
Vorläufige Untersagung der Beschäftigung in einer Kindertagesstätte 1304

Zivilgerichte

BGH 14.02.23 - XI ZR 152/22
Leistungsverweigerungsrecht bei Fahrzeugveräußerung durch Darlehensnehmer 1283

Arbeitsgerichte

BAG 28.02.23 - 8 AZB 17/22
Zwangsmittel zur Durchsetzung der Weiterbeschäftigung 1307

BGH 14.02.23 - XI ZR 537/21
Kein Leistungsverweigerungsrecht bei Rückveräußerung durch Darlehensnehmer 1287

Sozialgerichte

BGH 10.11.22 - I ZB 10/22
Zustellung an inländischen Zustellungsbevollmächtigten (Anm. T. Stadler) 1290

BSG 18.08.22 - B 1 KR 24/21 R
Erstattung von Arbeitgeberaufwendungen für Entgeltfortzahlung 1309



Die rechtssichere Form der Fristenkontrolle.

Der Beck'sche Fristen-Kalender

ist preiswert, einfach zu handhaben und **die sichere und zuverlässige** Alternative bzw. Ergänzung zur Softwarelösung – gerade in puncto Organisationsverschulden. So hat der BGH (III ZB 96/18) entschieden, dass zur **Eingabekontrolle des elektronischen Fristenkaltenders ein Ausdruck auf Papier** nötig sei.

Ein Tag – eine Seite

Das Kalendarium überzeugt durch seinen geordneten Aufbau. Jeder Tag wird auf einer Seite dargestellt. Zwei Anwälte/Anwältinnen können den Kalender gemeinsam benutzen: Getrennte Rubriken ermöglichen die übersichtliche Eintragung von Gerichtsterminen, Besprechungen, Wiedervorlagen, Vorfristen und Fristabläufen.

Beck'scher Fristen-Kalender 2024
2023, 332 Seiten. In Cabra-Leder € 63,-
ISBN 978-3-406-77091-3 | **Neu im Mai 2023**
☞ beck-shop.de/32225738

* vgl. BGH v. 28.2.2019, III ZB 96/18, in: NJW 2019, 1456 und BGH v. 2.2.2021, X ZB 2/20, in: NJW-RR 2021, 444

Erhältlich im Buchhandel oder bei: beck-shop.de | Verlag C.H. BECK oHG · 80791 München | kundenservice@beck.de | Preise inkl. MwSt. | 175527
📘 facebook.com/verlagCHBECK | linkedin.com/company/verlag-c-h-beck | twitter.com/CHBECKRecht



Juristische Schulung

JuS

WU
D3-Z186
+ Beil.

5/2023

63. Jahrgang

Seiten 385-480

ZEITSCHRIFT FÜR STUDIUM UND REFERENDARIAT



Mit Beilage:
Probexamen 2023

mit freundlicher Unterstützung von
GW Graf von Westphalen

AUS DEM INHALT:

AUFSATZ

Jun.-Prof. Dr. Tobias Lutzi, LL. M., M. Jur.
Privatrechtliche Haftung im Zusammenhang mit Klima-
aktivismus

STUDIUM

*Wiss. Mitarbeiterin Aline Brieffmann, Maître en droit,
und Prof. Dr. Stephan Lorenz*

Grundwissen – Zivilrecht: Schenkung unter Lebenden
und Schenkung von Todes wegen

*Prof. Dr. Till Zimmermann und Stud. Hilfskraft Fabio
Griesar*

Die Strafbarkeit von Straßenblockaden durch Klima-
aktivisten gem. § 240 StGB

Akad. Mitarbeiter Dr. Mathias Honer

Ziviler Ungehorsam in der freiheitlichen Demokratie
des Grundgesetzes

REFERENDARIAT

Richterin am BVerwG Prof. Dr. Isabel Schübel-Pfister
Aktuelles Verwaltungsprozessrecht

FALLBEARBEITUNG

*Prof. Dr. Thomas Rönnaun und Wiss. Mitarbeiter Jonas
Saathoff*

Referendarexamensklausur – Strafrecht: Grenzen von
Klimaprotesten

Vors. Richter am LG Dr. Peter Körner

(Original-)Assessorexamensklausur – Zivilrecht



0250202305

Juristische Schulung

Zeitschrift für Studium und Referendariat

Herausgeber

Präsident des LG a. D. Prof. Dr. Michael Huber
Prof. Dr. Stephan Lorenz, Mitglied des BayVerfGH
Prof. Dr. Thomas Rönnau
Präsident des BVerfG a. D. Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Andreas Voßkuhle

Schriftleitung

Rechtsanwalt Dr. David Herbold
Rechtsanwältin Dr. Urte Hüsche

JuS

63. Jahrgang
Mai 2023 · Heft 5
www.JuS.de

Beirat

Prof. Dr. Tristan Barczak, LL. M. – Akad. Rat Dr. Christian Brand – Jun.-Prof. Dr. Gabriele Buchholtz – Akad. Oberrat Dr. Christian Deckenbrock – Prof. Dr. Mohamad El-Ghazi – Prof. Dr. Moritz Hennemann, M. Jur. – Prof. Dr. Till Patrik Holterhus, MLE, LL. M. – Akad. Rätin Dr. Anna Kirchhefer-Lauber, LL. M. – Jun.-Prof. Dr. Anika Klafki – Akad. Mitarbeiter Dr. Maximilian Lenk – Jun.-Prof. Dr. Tobias Lutzi, LL. M., M. Jur. – Notar-assessor Privatdozent Dr. Patrick Meier – Jun.-Prof. Dr. Fabian Michl, LL. M. – Prof. Dr. Anne-Christin Mittwoch – Akad. Rat Dr. David Paulus – Jun.-Prof. Dr. Timo Rademacher, M. Jur. – Akad. Rat Dr. Jakob Schemmel, LL. M. – Prof. Dr. Charlotte Schmitt-Leonardy – Akad. Rätin Dr. Bettina Stepanek, LL. M. – Privatdozent Dr. Alexander Stöhr – Prof. Dr. Meik Thöne, M. Jur.

Aufsatz	<i>Jun.-Prof. Dr. Tobias Lutzi, LL. M., M. Jur.</i> Privatrechtliche Haftung im Zusammenhang mit Klimaaktivismus	385
Studium	<i>Wiss. Mitarbeiterin Aline Brießmann, Maître en droit, und Prof. Dr. Stephan Lorenz</i> Grundwissen – Zivilrecht: Schenkung unter Lebenden und Schenkung von Todes wegen	392
	<i>Stud. Mitarbeiter Lennart Deutschmann</i> Der hypothekarische Haftungsverband	395
	<i>Prof. Dr. Till Zimmermann und Stud. Hilfskraft Fabio Griesar</i> Die Strafbarkeit von Straßenblockaden durch Klimaaktivisten gem. § 240 StGB	401
	<i>Akad. Mitarbeiter Dr. Mathias Honer</i> Ziviler Ungehorsam in der freiheitlichen Demokratie des Grundgesetzes	408
	<i>Prof. Dr. Gabriele Buchholtz, Wiss. Mitarbeiterin Alissa Brauneck und Wiss. Mitarbeiterin Louisa Schmalhorst</i> Was ist eigentlich ... eine Datentreuhand?	414
Referendariat	<i>Richterin am BVerwG Prof. Dr. Isabel Schübel-Pfister</i> Aktuelles Verwaltungsprozessrecht	416
Fallbearbeitung	<i>Jun.-Prof. Dr. Michael W. Müller, M. A., LL. M. (Cambridge), und Wiss. Hilfskraft Max Hopp, B. A.</i> Anfängerklausur – Öffentliches Recht: Staatsorganisationsrecht – Come Fly With Me	421
	<i>Prof. Dr. Robert Esser und Wiss. Mitarbeiterin Lena Nerb</i> Fortgeschrittenenklausur – Strafrecht: „Widerstand ist zwecklos“	427
	<i>Privatdozent Dr. Nils Grosche und Wiss. Mitarbeiter Christoph Schröder</i> Fortgeschrittenenklausur – Öffentliches Recht: Versammlungsrecht und Verwaltungsprozessrecht – Stau	433
	<i>Prof. Dr. Thomas Rönnau und Wiss. Mitarbeiter Jonas Saathoff</i> Referendarexamensklausur – Strafrecht: Grenzen von Klimaprotesten	439
	<i>Vors. Richter am LG Dr. Peter Körner</i> (Original-)Assessorexamensklausur – Zivilrecht: Tödliches Pferdefutter	448

Bewertungsbögen
zu allen Klausuren
dieser Ausgabe auf
www.JuS.de.

Ständige Mitarbeiter der Rechtsprechungsübersicht

Zivilrecht

Prof. Dr. Stefan Arnold, LL. M., Münster
Prof. Dr. Burkhard Boemke, Leipzig
Prof. Dr. Volker Emmerich, Bayreuth
Prof. Dr. Gerald Mäsch, Münster
Prof. Dr. Sebastian Omlor, LL. M., LL. M. Eur., Marburg
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt, Hamburg
Prof. Dr. Marina Wellenhofer, Frankfurt a. M.
Prof. Dr. Markus Würdinger, Passau

Strafrecht

Prof. Dr. Jörg Eisele, Tübingen
Prof. Dr. Bernd Hecker, Tübingen
Prof. Dr. Matthias Jahn, Frankfurt a. M.

Öffentliches Recht

Prof. Dr. Friedhelm Hufen, Marburg
Prof. Dr. Anna-Bettina Kaiser, LL. M., Berlin
Prof. Dr. Jan Henrik Klement, Freiburg
Prof. Dr. Mehrdad Payandeh, LL. M., Hamburg
Prof. Dr. Matthias Ruffert, Berlin
Prof. Dr. Rudolf Streinz, München
Prof. Dr. Christian Waldhoff, Berlin
Prof. Dr. Thomas Wischmeyer, Bielefeld

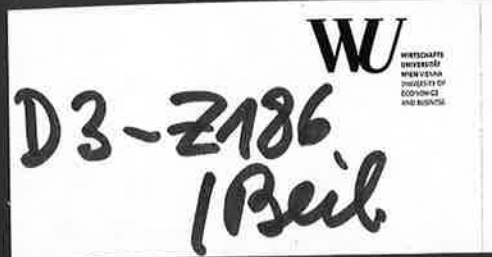
Rechtsprechungsübersicht

Zivilrecht	<i>Prof. Dr. Gerald Mäsch</i>	Keine Nutzungsausfallentschädigung für einen Porsche bei verfügbarem Zweitwagen BGH, Urt. v. 11.10.2022 – VI ZR 35/22, NJW 2023, 47	457
	<i>Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt</i>	Gutgläubiger Erwerb eines Kfz bei Vorlage einer gefälschten Zulassungsbescheinigung Teil II BGH, Urt. v. 23.9.2022 – V ZR 148/21, NJW 2023, 781	459
	<i>Prof. Dr. Sebastian Omlor</i>	Gutgläubiger „lastenfreier“ Zweiterwerb der Vormerkung BGH, Urt. v. 9.12.2022 – V ZR 91/21, BeckRS 2022, 40727	461
	<i>Prof. Dr. Marina Wellenhofer</i>	Teilungsversteigerung der Ehegattenimmobilie BGH, Beschl. v. 16.11.2022 – XII ZB 100/22, NJW 2023, 515	464
Strafrecht	<i>Prof. Dr. Bernd Hecker</i>	Beweiswürdigung beim Rücktritt vom unbeendeten Tötungsversuch BGH, Beschl. v. 14.2.2023 – 4 StR 442/22, BeckRS 2023, 3912	467
	<i>Prof. Dr. Jörg Eisele</i>	Mordmerkmal des gemeingefährlichen Mittels BGH, Beschl. v. 10.11.2022 – 4 StR 192/22, BeckRS 2022, 43061	469
Öffentliches Recht	<i>Prof. Dr. Mehrdad Payandeh</i>	Kennzeichnungspflicht für Polizeivollzugsbedienstete BVerfG, Beschl. v. 4.11.2022 – 2 BvR 2202/19, NVwZ 2023, 159	471
	<i>Prof. Dr. Thomas Wischmeyer</i>	Parteienfinanzierung – Absolute Obergrenze BVerfG, Urt. v. 24.1.2023 – 2 BvF 2/18, NJW 2023, 672	474
	<i>Prof. Dr. Thomas Wischmeyer</i>	Zulässigkeitsvoraussetzungen im Organstreit BVerfG, Urt. v. 24.1.2023 – 2 BvE 5/18, NVwZ 2023, 586	476
	<i>Prof. Dr. Anna-Bettina Kaiser</i>	Protestcamp BVerwG, Urt. v. 24.5.2022 – 6 C 9.20, NVwZ 2022, 1197	478

Juristische Schulung

JuS

ZEITSCHRIFT FÜR STUDIUM UND REFERENDARIAT



Beilage zu JuS 5/2023

63. Jahrgang

Seiten 481–520

Probexamen 2023

In diesem Heft:

6 Klausuren zur Vorbereitung
auf das Erste Juristische Staats-
examen inklusive Lösung und
JuS-Klausurbewertungsbögen

mit freundlicher Unterstützung von



Graf von Westphalen



Probeexamen 2023

Ein nicht zu unterschätzender Faktor für die erfolgreiche Bearbeitung der Klausuren im Staatsexamen ist es, den eigenen Rhythmus zu finden. Möglichst nicht erst im Ernstfall, sondern davor. Hierfür bietet dieses Heft Ihnen optimale Rahmenbedingungen in Form von sechs Klausuren auf Examensniveau zur Vorbereitung auf den schriftlichen Teil der staatlichen Pflichtfachprüfung der Ersten Juristischen Prüfung.

Wir empfehlen Ihnen, die Klausuren unter möglichst prüfungsnahen Bedingungen verteilt über mehrere Tage innerhalb von jeweils fünf Zeitstunden zu lösen. Damit Sie dies unbeeinflusst von ausschmückenden Überschriften, verräterischen Abstracts oder verlockenden Gliederungsvorschlägen tun können, haben wir die Aufgaben unkommentiert vorangestellt.

Im Innenteil finden Sie dann Klausur und Lösung in gewohnter JuS-Form, jeweils ergänzt um den JuS-Klausurbewertungsbogen im hinteren Umschlagteil. Dieser enthält eine Aufstellung zur Punkteverteilung, wie sie auch Ihr Prüfer im Staatsexamen im Kopf haben könnte. Wer den Bewertungsbogen gewissenhaft ausfüllt (oder noch besser: ausfüllen lässt), merkt schnell, wo die eigenen Stärken und Schwächen liegen.

Die Zahl der Klausuren ist nicht in allen Bundesländern gleich. Wir haben uns bei der Zusammenstellung an einer in vielen Bundesländern üblichen Gewichtung orientiert, die drei Aufgaben aus dem Zivilrecht, eine aus dem Strafrecht und zwei aus dem Öffentlichen Recht vorsieht.

Viel Erfolg!

PS Weitere Übungsmöglichkeiten können Sie sich leicht auf www.Klausurfinder.de zusammenstellen.

Inhaltsverzeichnis



Prüfungstag 1 – Zivilrecht I	
Aufgabe	IV
Lösung	481
JuS-Klausurbewertungsbogen	XI
Prüfungstag 2 – Zivilrecht II	
Aufgabe	V
Lösung	487
JuS-Klausurbewertungsbogen	XII
Prüfungstag 3 – Zivilrecht III	
Aufgabe	VI
Lösung	494
JuS-Klausurbewertungsbogen	XIII
Prüfungstag 4 – Strafrecht	
Aufgabe	VII
Lösung	501
JuS-Klausurbewertungsbogen	XIV
Prüfungstag 5 – Öffentliches Recht I	
Aufgabe	VIII
Lösung	507
JuS-Klausurbewertungsbogen	XV
Prüfungstag 6 – Öffentliches Recht II	
Aufgabe	IX
Lösung	513
JuS-Klausurbewertungsbogen	XVI