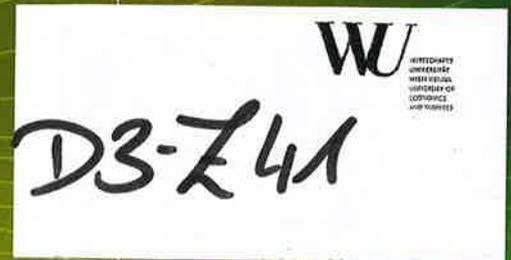


# StuB



12

23.6.2023

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

► **StuB Livefeed**

Tagesaktuelle Nachrichten und mehr: <https://livefeed.nwb.de>

## STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 481 Steuerbilanzielle Berücksichtigung des Beibehaltungswahrechts nach Art. 67 Abs. 1 Satz 2 EGHGB?  
StB/FBISr Julian Solowjeff und Dr. Till Krummel
- 486 Der Bezugspunkt der Wesentlichkeitsbemessung bei steuerlichen Rechnungsabgrenzungsposten  
Dr. Jonas Max Bense
- 490 Das BMF-Schreiben vom 25.4.2023 zu umsatzsteuerlichen Reihengeschäften  
StB Robert C. Prätzler
- 495 Problemfälle bei Sachzuwendungen an Arbeitnehmer  
StB Manuel Roters, M.A.
- 502 Erweiterte Grundstückskürzung im Fall von Sondervergütungen an nicht der Gewerbesteuer unterliegende Mitunternehmer  
StB Alexander Hahn
- 507 Ausschluss der Abgeltungsteuer bei Erfüllung einer Verbindlichkeit durch Aufrechnung  
WP/RA/StB Niels Doege und Dipl.-Finanzwirt (FH) Erik Niermann, LL.M.

## PRAXISFÄLLE

- 510 Rückstellung für ohne Rechtspflicht gewährte Mitarbeiterboni  
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

## AKTUELL BERATEN

- 511 Anspruch auf rechtliches Gehör und Akteneinsicht im finanzgerichtlichen Verfahren  
Prof. Dr. Jens M. Schmittmann

## KURZNACHRICHTEN

- 513 Anrechnung ausländischer Steuer nach § 34c EStG
- 513 Nachweis der dauernden Berufsunfähigkeit i. S. des § 16 Abs. 4 EStG
- 514 Zur Aufteilung der während des laufenden Insolvenzverfahrens anfallenden Einkommensteuer

## HERAUSGEBER:

WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach



## StuB

## STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 481 **Steuerbilanzielle Berücksichtigung des Beibehaltungswahlrechts nach Art. 67 Abs. 1 Satz 2 EGHGB?**  
Zugleich Anmerkungen zum BFH-Urteil vom 9.3.2023 - IV R 24/19  
StB/FBStR Julian Solowjeff und Dr. Till Krummel
- 486 **Der Bezugspunkt der Wesentlichkeitsbemessung bei steuerlichen Rechnungsabgrenzungsposten**  
Verbleibende Zweifelsfragen der Wahlrechtsausübung  
Dr. Jonas Max Bense
- 490 **Das BMF-Schreiben vom 25.4.2023 zu umsatzsteuerlichen Reihengeschäften**  
Ein kritischer Überblick  
StB Robert C. Prätzler
- 495 **Problemfälle bei Sachzuwendungen an Arbeitnehmer**  
Übliche Sachzuwendungen und damit einhergehende Fallstricke  
StB Manuel Roters, M.A.
- 502 **Erweiterte Grundstückskürzung im Fall von Sondervergütungen an nicht der Gewerbesteuer unterliegende Mitunternehmer**  
Anmerkungen zum BFH-Urteil vom 9.3.2023 - IV R 25/20  
StB Alexander Hahn
- 507 **Ausschluss der Abgeltungsteuer bei Erfüllung einer Verbindlichkeit durch Aufrechnung**  
Anmerkungen zum BFH-Urteil vom 30.11.2022 - VIII R 27/19  
WP/RA/StB Niels Doege und Dipl.-Finanzwirt (FH) Erik Niermann, LL.M.

## PRAXISFÄLLE

- 510 **Rückstellung für ohne Rechtspflicht gewährte Mitarbeiterboni**  
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

## AKTUELL BERATEN

- 511 **Anspruch auf rechtliches Gehör und Akteneinsicht im finanzgerichtlichen Verfahren**  
Prof. Dr. Jens M. Schmittmann

## KURZNACHRICHTEN

- 513 Anrechnung ausländischer Steuer nach § 34c EStG
- 513 Nachweis der dauernden Berufsunfähigkeit i. S. des § 16 Abs. 4 EStG
- 514 Zur Aufteilung der während des laufenden Insolvenzverfahrens anfallenden Einkommensteuer
- 514 Anpassung des steuerfreien Rententeils nach Einführung der „Mütterrente“
- 515 Kindergeld; Opferrente als Bezug eines behinderten volljährigen Kindes
- 515 Einheitliche Entschädigung bei mehreren Teilleistungen aufgrund Arbeitsplatzverlusts
- 515 Weiträumiges Tätigkeitsgebiet – vertraglich vereinbarte Arbeitsleistung auf einer festgelegten Fläche
- 516 Zusammenfassung von BgA
- 516 Aufschiebend bedingter Verzicht eines Gesellschafter-Geschäftsführers auf eine Pensionszusage
- 516 Zusammenfassung von BgA wegen Gleichartigkeit
- 517 Hausreinigung und die Folgen für die erweiterte Kürzung gem. § 9 Nr. 1 Satz 2 GewStG; Betreuung von Wohnungsbauten
- 517 Anwendung des § 6a GrEStG
- 518 Kapitalwert lebenslänglicher Nutzungen und Leistungen
- 518 Änderung von Antrags- und Wahlrechten
- 519 Verzinsung einer unionsrechtswidrig erhobenen Steuer
- 519 Zur Beweisaufnahme im finanzgerichtlichen Verfahren
- 520 Schriftsätze als elektronische Dokumente
- 520 Energiesteuerverbindlichkeiten als Masseverbindlichkeiten
- VII Service/Impressum

 Literatur

 Audio

 Experten-Blog

 Video

Mohr Siebeck  
72010 Tübingen  
Postfach 2040  
ISSN 0022-6882

Redaktion:  
72074 Tübingen  
Wilhelmstraße 18  
jz@mohrsiebeck.com

Telefon  
(07071) 923-52  
Telefax  
(07071) 923-67  
www.juristenzeitung.de

WU  
D3-Z134

WU  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

# Juristen Zeitung



# 12

78. Jahrgang  
16. Juni 2023  
Seiten 521–572

Aus dem Inhalt:

**Jannis Lennartz**

Werkbegriff und Kunstfreiheit

**Christopher Selke**

Die Beanstandung der zivilprozessualen  
Verhandlungsleitung

**Daniel Thym**

Fallstricke des „Doppelpasses“:  
rechtliche Inhalte und legitime Symbolik

**Lucas Montenegro**

Femizid und Strafrecht

Anmerkung von

**Oliver Mörsdorf** und **Alina-Jasmin Momtazi**

Kein Schadensersatz ohne Schaden –  
Erste Orientierungspunkte des EuGH zum Ersatz  
immaterieller Schäden bei Datenschutzverstößen

Anmerkung von

**Johanna Croon-Gestefeld**

Die Bemessung des Hinterbliebenengeldes  
gemäß § 844 Abs. 3 BGB



## Herausgeber

Professor Dr. Dr. Eric Hilgendorf, Würzburg  
Professor Dr. Matthias Jestaedt, Freiburg i.Br.  
Professor Dr. Florian Möslin, LL.M. (London), Marburg  
Professor Dr. Astrid Stadler, Konstanz

Professor Dr. Bernhard Großfeld, Münster (bis 2000)  
Professor Dr. Dr. h.c. Herbert Roth, Regensburg (bis 2021)  
Professor Dr. Christian Starck, Göttingen (bis 2006)  
Professor Dr. Dr. h.c. Rolf Stürner, Freiburg i.Br. (bis 2012)

## Redaktion

Martin Idler, Tübingen

Mohr Siebeck

12 78. Jahrgang  
16. Juni 2023

# Juristen<sup>WU</sup>Zeitung



Inhalt

## Aufsätze

Professor Dr. **Jannis Lennartz**  
Werkbegriff und Kunstfreiheit **521**

Dr. **Christopher Selke**  
Die Beanstandung der zivilprozessualen  
Verhandlungsleitung **529**

## Gesetzgebung

Professor Dr. **Daniel Thym**  
Fallstricke des „Doppelpasses“: rechtliche Inhalte  
und legitime Symbolik **539**

Dr. **Lucas Montenegro, LL.M.**  
Femizid und Strafrecht **549**

## Umschau

**Erwiderung**  
Dramatisches Unrecht durch späte NS-Prozesse?  
Zu Heiner Alwart, Strafprozess im stahlharten Gehäuse  
der Vergangenheit, JZ 2022, 715–722  
RiAG Dr. **Lorenz Leitmeier, M.A.** **557**

## Schlusswort

Niedergang und Verfall der Strafrechtsdogmatik  
Zu Lorenz Leitmeier, Dramatisches Unrecht durch  
späte NS-Prozesse?, JZ 2023, 557–560  
Professor Dr. Dr. h.c. **Heiner Alwart** **560**

## Anmerkungen

EuGH, 4. 5. 2023, C-300/21 UI ./. Österreichische Post AG  
Anmerkung von

Professor Dr. **Oliver Mörsdorf** und **Alina-Jasmin Momtazi**  
Kein Schadensersatz ohne Schaden – Erste Orientierungs-  
punkte des EuGH zum Ersatz immaterieller Schäden bei  
Datenschutzverstößen **564**

BGH, 6. 12. 2022, VI ZR 73/21

Anmerkung von

Professorin Dr. **Johanna Croon-Gestefeld**  
Die Bemessung des Hinterbliebenengeldes gemäß § 844  
Abs. 3 BGB **568**

## JZ Information

Aktuelles aus der Rechtsprechung/  
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte **337\***  
Gesetzgebung **338\***  
Entscheidungen in Leitsätzen **339\***  
Neuerscheinungen **351\***  
Zeitschriftenübersicht **364\***  
Festschrift **368\***  
Impressum **368\***

# RdE Recht der Energiewirtschaft



WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z298

## Herausgeber:

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

## Wissenschaftlicher Beirat

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

---

## Jörg Gundel

Der Beitrag des Energiebinnenmarktes zur Sicherung der  
Energieversorgung

WU

---

## Jan Zucker/Boris Strauch-Rötting

Betriebsführungsverträge über Windparks

---

## EuG

Urt. v. 08.02.2023 – T-295/20 (m. Anm. Gundel)  
Zum Vorbehalt zugunsten der Mitgliedstaaten in Art. 172 AEUV

---

## BGH

Beschl. v. 21.03.2023 – EnVR 83/20  
Zur Anonymisierung von Daten

---

## BGH

Urt. v. 21.12.2022 – VIII ZR 200/20  
Zu den Anforderungen an Preisänderungsankündigungen außerhalb der  
Grundversorgung

---

## BGH

Beschl. v. 20.12.2022 – EnVR 45/21  
Zur Nichtberücksichtigung einer nachträglichen Datenmeldung  
(Datenkorrektur)

---

## BGH

Beschl. v. 13.12.2022 – EnVR 83/20  
Zur Einordnung als Kundenanlage

---

## OLG Düsseldorf

Beschl. v. 30.11.2022 – VI-3 Kart 4/22 (V)  
Zu den Voraussetzungen des § 8 Abs. 1 Nr. 9 KWKAusV

---

## LG Wuppertal

Urt. v. 26.01.2023 – 16 O 55/21  
Zur Pflicht zur Bezahlung der vereinbarten Mindestmenge

6

Juni 2023

Seiten 209–256 ISSN 0944-128X

---

Carl Heymanns Verlag

# RdE – Recht der Energiewirtschaft

## Heft 6/2023

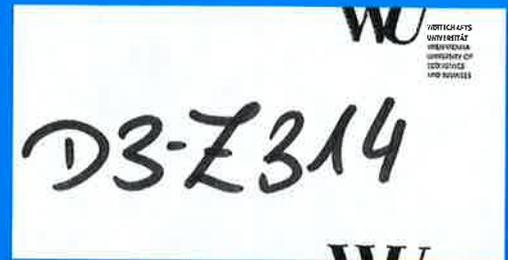


### A. Beiträge

<i>Gundel</i>	Der Beitrag des Energiebinnenmarktes zur Sicherung der Energieversorgung	209
<i>Zücker/Strauch-Rötting</i>	Betriebsführungsverträge über Windparks	216

### B. Rechtsprechung

<i>EuG</i>	Urt. v. 08.02.2023 – T-295/20 (m. Anm. Gundel) Zum Vorbehalt zugunsten der Mitgliedstaaten in Art. 172 AEUV	222
<i>BGH</i>	Beschl. v. 21.03.2023 – EnVR 83/20 Zur Anonymisierung von Daten	233
<i>BGH</i>	Urt. v. 21.12.2022 – VIII ZR 200/20 Zu den Anforderungen an Preisänderungsankündigungen außerhalb der Grundversorgung	236
<i>BGH</i>	Beschl. v. 20.12.2022 – EnVR 45/21 Zur Nichtberücksichtigung einer nachträglichen Datenmeldung (Datenkorrektur)	238
<i>BGH</i>	Beschl. v. 13.12.2022 – EnVR 83/20 Zur Einordnung als Kundenanlage	242
<i>OLG Düsseldorf</i>	Beschl. v. 30.11.2022 – VI-3 Kart 4/22 (V) Zu den Voraussetzungen des § 8 Abs. 1 Nr. 9 KWKAusV	245
<i>LG Wuppertal</i>	Urt. v. 26.01.2023 – 16 O 55/21 Zur Pflicht zur Bezahlung der vereinbarten Mindestmenge	252



# immolex

FACHZEITSCHRIFT FÜR WOHN- UND IMMOBILIENRECHT

Schwerpunkt

## Energiegemeinschaften

- > EEG oder BEG – die Wahl der passenden Rechtsform
- > Errichtung einer EG: Vertragsstrukturen und technische Hürden
- > Energiegemeinschaften und Steuern

Wohnungseigentumsrecht

Widmung „Geschäftslokal“ –  
Einschränkung durch  
Nutzungsart?

Forum Immobilientreuhänder

Präklusion bei  
Mietzinsanhebungen

Immobilienbesteuerung

Vorsteuerabzug beim  
Wohnungskauf zwecks  
Vermietung



197 EDITORIAL

197 **Energiegemeinschaften**  
*Herbert Rainer*

200 AKTUELLSTE LEITSÄTZE

Nr 47–55

202 **SCHWERPUNKT**  
**ENERGIEGEMEINSCHAFTEN**

202 **EEG oder BEG – die Wahl der passenden Rechtsform einer Energiegemeinschaft**  
*Dominik Kurzmann*

206 **Errichtung und Betrieb einer EG: Vertragsstrukturen und technische Hürden**  
*Guntram Preßmair/Martin Mayr*

209 **Energiegemeinschaften und Steuern**  
*Karin Fuhrmann/Sebastian Gestaltner*

214 MIETRECHT

214 **OGH 28. 2. 2023, 4 Ob 221/22m**  
Keine Mietzinsminderung wegen maskenbedingter Unlustgefühle der Kunden (*Tihomir Zane*)

216 WOHNUNGSEIGENTUMSRECHT

216 **OGH 8. 11. 2022, 5 Ob 115/22f**  
Widmung als „Geschäftslokal“ – Einschränkung durch spezifische Nutzung? (*Martin Stadlmann/Manuel Steffen*)

217 **OGH 31. 1. 2023, 5 Ob 32/22z**  
Überprüfung der Abrechnung des Verwalters im Außerstreitverfahren (*Alexander Klein*)

218 **OGH 17. 2. 2023, 6 Ob 9/23a**  
Unbeschränkbare Vertretungsbefugnis des Verwalters auch in Angelegenheiten der ao Verwaltung

219 **OGH 27. 2. 2023, 5 Ob 132/22f**  
Voraussetzung für Abweisung der Ausschlussklage wegen Zahlungsverzugs (*Mario Kathrein*)

221 LIEGENSCHAFTSRECHT

221 **OGH 25. 1. 2023, 7 Ob 174/22x**  
Enteignungsentschädigung für eine im Miteigentum stehende Liegenschaft

222 **OGH 31. 1. 2023, 5 Ob 151/22z**  
Teilungsklage – Voraussetzungen der Realteilung (*Thomas Jenewein*)

224 VERFAHRENSRECHT

224 **OGH 26. 1. 2023, 5 Ob 103/22s**  
Löschung der Anmerkung einer Bauplatzbewilligung (*Philipp Dobler*)

225 **OGH 31. 1. 2023, 5 Ob 166/22f**  
Grundbucheintragungen aufgrund gleich mehrerer Urkunden (*Lukas Till*)

227 IMMOBILIENBESTEUERUNG

227 **BFG 13. 9. 2022, RV/7103057/2021**  
Vorsteuerabzug beim Wohnungskauf zwecks Vermietung (*Karin Fuhrmann*)

229 **VwGH 13. 12. 2022, Ro 2019/16/0005 (BFG 18. 4. 2019)**  
Grunderwerbsteuer für die Einräumung des Baurechts (*Clemens Malainer/Andreas Staribacher*)

232 FORUM IMMOBILIENTREUHÄNDER

232 **Zur Präklusion bei Mietzinsanhebungen**  
*Christoph Kothbauer*

199 IMPRESSUM

6 | 2023

13. Jahrgang  
15. Juni 2023  
S. 141-176  
PVSt 24054

# ZWH

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

## Wirtschaftsstrafrecht und Haftung im Unternehmen

D3-Z319

WUT

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

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

<b>Aufsätze &gt;</b>	<b>Heiner Christian Schmidt / Matthias Schneider</b> – Die Vernehmung des polizeilichen Ermittlungsführers in Wirtschaftsstrafverfahren .....	141
	<b>Julius Dahmen / Martin Rothermel</b> – Relevante Fragen im LkSG (Teil 1) .....	147
	<b>Nils Stahnke</b> – Der Parlamentsvorbehalt im Steuerstrafrecht .....	151
<b>Rechtsprechung &gt;</b>	Zum Umfang der Einziehung bei Insiderhandel (BGH, Beschl. v. 8.2.2023 – 2 StR 204/22) <i>m. Anm. Panos Pananis</i> .....	155
	Zur Strafbarkeit gem. § 261 StGB a.F. für im Ausland begangene Steuerhinterziehungen zu Lasten eines ausländischen Fiskus (LG Koblenz, Beschl. v. 21.11.2022 – 4 KLS 2050 Js 40313/18) <i>m. Anm. Petra Wittig</i> .....	160
	Zur Steuerhinterziehung durch Nutzung eines nicht zugelassenen Kraftfahrzeugs ohne Abgabe einer Steuererklärung (BGH, Beschl. v. 15.12.2022 – 1 StR 295/22) .....	170

**ottoschmidt**



86202702306



# Wirtschaftsstrafrecht und Haftung im Unternehmen

Zeitschrift für Wirtschaftsstrafrecht, Steuerstrafrecht und Unternehmensrecht



## Beirat (geschäftsführend):

RA Dr. Burkard Göpfert · RAIn Dr. Simone Kämpfer · RA Prof. Dr. Christoph Knauer · Prof. Dr. Hans Kudlich · RA Dr. Michael Racky (WisteV) · RA Dr. Rainer Spatscheck · RA Prof. Dr. Michael Tsambikakis · RAIn Renate Verjans

## Beirat:

RA Dr. Markus Adick · RA Folker Bittmann · RA Prof. Dr. Lars Böttcher · RAIn Dr. Margarete Gräfin von Galen · Dr. Markus Ebner, LL.M. · RA Prof. Dr. Ferdinand Gillmeister · RA Dr. Florian C. Haus · Prof. Dr. Matthias Jahn · RA Christoph Lepper, LL.M. · RA Prof. Dr. Holger Matt · RA Dr. Bernd Rainer Mayer · RA Jes Meyer-Lohkamp · RAIn Dr. Regina Michalke · RA Dr. Panos Pananis · RA Dr. Markus S. Rieder · RAIn Dr. Heide Sandkuhl · RA Dr. Jörg Schauf · RAIn Dr. Hellen Schilling · RA Dr. Bernd Wilhelm Schmitz · RA Dr. Oliver Sieg · RA Prof. Dr. Gerson Trüg · RA Dr. Florian Ufer · RA Nikolai Venn · RA Prof. Dr. Jochen Vetter · RA Dr. Marko Voß

## Inhalt

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

### Aufsätze

#### **Dr. Heiner Christian Schmidt / Dr. Matthias Schneider – Die Vernehmung des polizeilichen Ermittlungsführers in Wirtschaftsstrafverfahren**

Die Vernehmung des polizeilichen Ermittlungsführers in Wirtschaftsstrafverfahren ist nicht selten ein Streitgegenstand zwischen dem Tatgericht und der Verteidigung. In Auseinandersetzung mit der zunehmenden Anzahl kritischer Stimmen, wonach diese Praxis grundlegende Verfahrensvorschriften verletzt, kommt der nachfolgende Beitrag zu dem Ergebnis, dass die Vernehmung des Ermittlungsführers weder gegen strafprozessuale Vorschriften noch gegen verfassungsrechtliche Prozessgrundsätze verstößt. .... 141

#### **Julius Dahmen / Dr. Martin Rothermel – Relevante Fragen im LkSG (Teil 1)**

Der auf drei Teile angelegte Beitrag gibt einen Überblick über die sich im Zusammenhang mit dem Lieferkettensorgfaltspflichtengesetz (LkSG) ergebenden Fragestellungen. In diesem ersten Teil werden die Fragen aufgezeigt, die sich Unternehmen bei erstmaliger Befassung mit dem LkSG stellen – nämlich ob und wenn ja, in welchem Ausmaß von eigenen Gesellschaften Sorgfaltspflichten nach dem LkSG beachtet werden müssen. Die sich für Unternehmen stellenden Fragen sind dabei vor allem verbunden mit der Zurechnung der Arbeitnehmer konzernangehöriger Gesellschaften bei der Obergesellschaft im Hinblick auf ein etwaiges Überschreiten des Arbeitnehmerschwellenwertes und mit der Zuordnung konzern-eigener Gesellschaften bei der Erfassung des eigenen Geschäftsbereiches. .... 147

#### **Nils Stahnke – Der Parlamentsvorbehalt im Steuerstrafrecht –** Zugleich Besprechung von BGH v. 15.12.2022 – 1 StR 295/22

Das Bestimmtheitsgebot stellt im Strafrecht nicht nur Anforderungen an die Vorhersehbarkeit der Strafe, sondern es verlangt auch, dass die Entscheidung über die Strafbarkeit eines Verhaltens vom Gesetzgeber getroffen wird. Im Steuerrecht gilt ebenfalls ein Parlamentsvorbehalt, freilich mit weniger strengen Anforderungen. Sieht man mit dem BGH in § 370 Abs. 1 Nr. 2 AO ein Blankettstrafgesetz, führt dies dazu, dass nicht jede steuerliche Erklärungspflicht zugleich strafbewehrt ist. .... 151

### Rechtsprechung

#### **Wirtschaftsstrafrecht**

Zum Umfang der Einziehung bei Insiderhandel

(BGH, Beschl. v. 8.2.2023 – 2 StR 204/22)

*m. Anm. Panos Pananis* ..... 155

**Inhalt**

Zur Strafbarkeit gem. § 261 StGB a.F. für im Ausland begangene Steuerhinterziehungen zu Lasten eines ausländischen Fiskus

(LG Koblenz, Beschl. v. 21.11.2022 – 4 KLS 2050 Js 40313/18)  
**m. Anm. Petra Wittig** ..... 160

Zur Ermittlung eines „Mindestschadens“ bei Feststellung der Voraussetzungen des § 156 StGB

(OLG Hamm, Beschl. v. 12.1.2023 – 5 RVs 96/22) ..... 168

**Steuerstrafrecht**

Zur Steuerhinterziehung durch Nutzung eines nicht zugelassenen Kraftfahrzeugs ohne Abgabe einer Steuererklärung

(BGH, Beschl. v. 15.12.2022 – 1 StR 295/22) ..... 170

**Verfahrensrecht**

Zur Unverhältnismäßigkeit der Vollstreckung einer Einziehungsentscheidung bei gleichzeitiger Beitreibung des Taterlangens im Verwaltungsvollstreckungsverfahren

(LG Hildesheim, Beschl. v. 17.3.2023 – 21 Qs 1/23) ..... 172

**Neue Bücher**

**Folker Bittmann**, – Schramm, Andreas, Die Sportregelakzessorietät des § 265d StGB – Der Strafrichter als Schiedsrichter? ..... 175

**ZWH Report****Kurze Nachrichten**

Ein Jahr Wettbewerbsregister – Digitales Register unterstützt Auftraggeber in Vergabeverfahren ..... R5  
 Änderungen im Sanktionsrecht beschlossen ..... R5  
 Weitere Fragen zu Bearbeitungsrückständen bei der FIU ..... R6  
 Fragen zum Compliance-Verfahren im Wirtschaftsministerium ..... R6  
 Mutmaßlicher Subventionsbetrug bei der Firma Blackstone ..... R6

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

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

# ÖGZ



Österreichischer

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z 112

Das Magazin des Österreichischen Städtebundes

6-7/2023

STÄDTE BEWEGEN MENSCHEN

## Mobilität in der Stadt



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

Wirtschaftsuniversität Wien  
UB-Zeitschriftenmanagement  
Welthandelsplatz 1Obj. L (C)  
1020 Wien

## Städte bewegen Menschen

# Mobilität in der Stadt

- 10 **Klimaschutz im Verkehr**  
Die Leistungen der Städte
- 12 **Städtischer ÖV**  
Großes Potenzial für die Mobilitätswende
- 14 **Tempo 30**  
Limits und Kontrollen
- 16 **Tempolimits**  
Geschwindigkeiten im Straßenverkehr in Österreich
- 20 **Rechtsgutachten SFBG**  
Pflicht zum nachhaltigen Fuhrpark
- 22 **Fuß- und Radverkehr**  
klimaaktiv mobil Förderung
- 26 **Autofreie Innenstadt**  
Verkehrsberuhigung in Wien
- 30 **Behindertenparkplätze**  
Fälschungssicherheit von Parkausweisen
- 32 **Transeuropäische Netze**  
Neuerungen für städtische Knoten
- 34 **ÖBB 360°**  
Ganzheitliche Mobilitätspakete
- 36 **Interview mit Prof. Knoflacher**  
Städte sind meine Patienten
- 40 **Vorarlberg**  
Gemeindeübergreifendes Parkraummanagement



- 42 **Wien**  
Ausweitung der Parkraum-bewirtschaftung
- 44 **Wien-Neubau**  
Mittels Stellplatzbilanz zu mehr Lebensqualität
- 46 **WienMobil**  
Die multimodale Produktfamilie
- 48 **Kommunale Pionierin**  
Alexandra Reinagl, Wiener Linien

*In Wien-Neubau schafft eine Garagenordnung Platz.*

## Magazin

- 50 **Klimaserie**  
Climate Lab
- 52 **Städtebund Kärnten**  
Mietpreisbremse
- 54 **Waidhofen an der Thaya**  
Jüdischer Friedhof
- 56 **Graz**  
Leerstandserhebung
- 58 **Fachausschuss**  
Kontrolleinrichtungen
- 60 **ProBACH**  
Renaturalisierung von Bächen in Städten
- 62 **Rubrik Recht**  
Verkehrssicherungspflicht auf Spielplätzen; Google muss falsche Informationen löschen
- Aktuelles aus den Städten 6
- Finanzen 64
- Literatur 65
- Zu guter Letzt 66
- Vorschau 67
- Impressum 67

6853

21. Juni 2023

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z236

# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

### THEMA

» **Martin Huger:** Haftungsrisiken des Arbeitgebers bei betrieblichen Veranstaltungen

### RECHTSPRECHUNG

- » Betriebspension: Unterschiedliche Pensionshöhe für Frauen und Männer
- » Witwen-Versorgungsgenussanspruch nach dem Bundesbahn-Pensionsgesetz
- » Widerruf einer Betriebspension wegen Treuepflichtverstößen
- » Ausbildungskostenrückerstattung muss vor Ausbildungsbeginn vereinbart werden
- » Erlangung von Berufsschutz auch durch freie Dienstverhältnisse
- » Invaliditätspension: Zumutbarkeit von Tagespendeln bei Wohnsitz in Pendlergemeinde
- » Doppelte Haushaltsführung wegen minderjährigem Kind?
- » Kein Familienbonus Plus für Pflegevater

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT****Martin Huger: Haftungsrisiken des Arbeitgebers bei betrieblichen Veranstaltungen**

3

Bei der Durchführung von betrieblichen Veranstaltungen (Betriebsausflug, Weihnachtsfeier, etc) ist auf mögliche Haftungsrisiken des Arbeitgebers Bedacht zu nehmen. Es kann zu Schäden oder Unfällen der Mitarbeiter kommen; es können aber auch Dritte durch Mitarbeiter geschädigt werden. RA Dr. *Martin Huger*, LL.M. gibt in diesem Beitrag einen Überblick zur vorherigen Abschätzung eines Haftungsrisikos für den Arbeitgeber und welche Maßnahmen gegebenenfalls ergriffen werden können, um Risiken zu reduzieren.

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

Betriebspension: Unterschiedliche Pensionshöhe für Frauen und Männer	8
Witwen-Versorgungsgenussanspruch nach dem Bundesbahn-Pensionsgesetz	9
Widerruf einer Betriebspension wegen Treuepflichtverstößen	11
Kein Hinweis auf Überschreiten der Geringfügigkeitsgrenze – Verletzung der Fürsorgepflicht?	12
Ausbildungskostenrückerstattung muss vor Ausbildungsbeginn vereinbart werden	13
Eigenmächtige Arbeiten in ungesicherter Künette – Kontrollsystem	13

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Erlangung von Berufsschutz auch durch freie Dienstverhältnisse	14
Invalideitätspension: Zumutbarkeit von Tagespendeln bei Wohnsitz in Pendlergemeinde	15

**» STEUERRECHT**

Doppelte Haushaltsführung wegen minderjährigem Kind?	17
Kein Familienbonus Plus für Pflegevater	18

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

**IMPRESSUM**

20

10/2023

S. 181–200, ART.-NR. 330–356

Juni 2023

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z77

# Zak

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

Herausgeber: Georg E. Kodek, Matthias Neumayr

## THEMA

- » **Wolfgang Kolmasch:** Judikaturübersicht: Aufsichtspflichten für Kinder
- » **Thomas Garber:** Rechtsunsicherheiten im Kontext personengesellschaftsrechtlicher Beschlussmängelstreitigkeiten im Schiedsverfahren
- » **Wolfgang Kolmasch:** Fristenhemmung im Sommer

## GESETZGEBUNG

- » Aktuelle Gesetzesvorhaben

## RECHTSPRECHUNG

- » Verbandsklage gegen Vorschreibung des Fernwärmeversorgers in Bauträger-AGB erfolgreich
- » Schutzzweck der behördlichen Informationspflichten nach dem Medizinproduktegesetz
- » Keine Amtshaftung gegenüber der Bank für durch Aufsichtsfehler ermöglichte Malversationen

---

## **IN ALLER KÜRZE**

183

---

## **THEMA**

<b>Wolfgang Kolmasch:</b> Judikaturübersicht: Aufsichtspflichten für Kinder	184
<b>Thomas Garber:</b> Rechtsunsicherheiten im Kontext personengesellschaftsrechtlicher Beschlussmängelstreitigkeiten im Schiedsverfahren	188
<b>Wolfgang Kolmasch:</b> Fristenhemmung im Sommer	193

---

## **GESETZGEBUNG**

Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 15. 6. 2023)	194
--	-----

---

## **RECHTSPRECHUNG**

### **»FAMILIENRECHT**

Keine Aufrechnung von Überzahlungen mit Unterhaltsrückstand im Außerstreitverfahren	195
Keine elektronische Akteneinsicht im Erwachsenenschutzverfahren	195

### **»SACHENRECHT**

Ersitzung eines Wassernutzungsrechts trotz wasserrechtlicher Bewilligungspflicht	195
Notwegerecht über das öffentliche Wassergut	196

### **»SCHULDRECHT**

Verbandsklage gegen Vorschreibung des Fernwärmeversorgers in Bauträger-AGB erfolgreich	196
Verlust des gesetzlichen Schadenersatzanspruchs durch Verwendung einer nichtigen Stornogebühr-Klausel	197
Benützungsentgelt nach Wandlung eines Kfz-Kaufvertrags	197
Auftrag zur Einreich- und Ausführungsplanung umfasst auch Planung des Brandschutzes	197

### **»MIET- UND WOHNRECHT**

Unwirksamkeit der Kündigung wegen vorangegangener Mieterkündigung	197
Willensbildung in der Eigentümergemeinschaft durch Dominator	198
Anspruch auf Rückzahlung des Finanzierungsbeitrags in der Insolvenz der gemeinnützigen Bauvereinigung	198

## INHALTSVERZEICHNIS/IMPRESSUM

## »SCHADENERSATZ

Keine Sicherung des Fahrzeugs gegen Abrollen in der Ebene	198
Gehilfenzurechnung auf Geschädigtenseite	198
Erfüllungsgehilfenhaftung für „Tippgeber“?	199
Keine Gefährdungshaftung beim Einsatz der Baggerschaufel	199
Schutzzweck der behördlichen Informationspflichten nach dem Medizinproduktegesetz	199
Keine Amtshaftung gegenüber der Bank für durch Aufsichtsfehler ermöglichte Malversationen	200
Keine Amtshaftung für COVID-19-Infektion in Ischgl	200

## »VERFAHRENSRECHT

Rechtsmittel gegen den Beschluss auf Überweisung an das Arbeits- und Sozialgericht	200
--	-----

**Herausgeber:**

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

**Redaktion:**

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

**Impressum:**

Offenlegung gemäß § 25 MedienG:

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

**Lektorat und Autor:innenbetreuung:**

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

**Abonent:innenservice:**

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

**Anzeigen & Mediadaten:**

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

Derzeit gilt Anzeigenpreisliste Stand Jänner 2023 | Verlags- und Herstellungsort: Wien | Die Zeitschrift erscheint 20-mal im Jahr | Einzelheftpreis 2023: 20 €; Jahresabonnement 2023: 436 € inkl. MWSt bei Vorauszahlung; Preisänderungen vorbehalten | Bankverbindung: Bank Austria, IBAN: AT84 1200 0504 2346 8600, BIC: BKAUATWW | Abbestellungen sind nur zum Jahresschluss möglich, wenn sie bis spätestens 30.11. schriftlich einlangen | Druck: Prime Rate GmbH, Megyeri út 53, H-1044 Budapest, ISSN 1996-2428.

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

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

# Mitteilungen

der deutschen Patentanwälte  
Herausgegeben vom Vorstand der Patentanwaltskammer



# 6

114. Jahrgang Juni 2023



D3-Z93

## Aus dem Inhalt

### Beiträge

- Lunze /  
Rektorschek** Kosten einer Klage vor dem Einheitlichen Patentgericht
- Westermeyer /  
Müller-Stoy** Prüfung des „hinreichend gesicherten Rechtsbestands“ des Patents im Verfügungsverfahren nach EuGH „Phoenix Contact“ – eine Renaissance?
- Wirtz** Aktuelles aus dem Markenrecht – Teil I
- Shcherbyna /  
Moreira** The rise of the Ukrainian patents

### Entscheidungen

- OLG Frankfurt  
am Main** Terra Greca – Verwechslungsgefahr zwischen zwei Wort-/  
Bildmarken bei geringer Warenähnlichkeit
- OLG Düsseldorf** Ferrari FXX-K – Bauteile in Tuning-Bausätzen
- DPMA  
Schiedsstelle** Anteilfaktor bei Miterfindern im Vorgesetzten-Mitarbeiter-  
Verhältnis
- BGH** KERRYGOLD – Nachahmungsschutz für eine Produktverpackung
- EuGH** Zulässigkeit einer schriftlichen Zeugenvernehmung im  
EU-Ausland  
*mit Anmerkung Windau*
- BGH** Einreichung von Berufungsschriften bei verschiedenen Gerichten

# Mitteilungen

## der deutschen Patentanwälte

Herausgegeben vom Vorstand der Patentanwaltskammer



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

## Inhalt

### Beiträge

Lunze / Rektorschek	Kosten einer Klage vor dem Einheitlichen Patentgericht	253
Westermeyer / Müller-Stoy	Prüfung des „hinreichend gesicherten Rechtsbestands“ des Patents im Verfügungsverfahren nach EuGH „Phoenix Contact“ – eine Renaissance?	257
Wirtz	Aktuelles aus dem Markenrecht – Teil I	262
Shcherbyna / Moreira	The rise of the Ukrainian patents	270

### Entscheidungen

	<b>Patent – Leitsätze</b>	275
	<b>Marke</b>	
OLG Frankfurt am Main	Urt. vom 17.11.2022, 6 U 277/21 – Terra Greca Verwechslungsgefahr zwischen zwei Wort-/Bildmarken bei geringer Warenähnlichkeit Leitsätze	277
	<b>Design</b>	
OLG Düsseldorf	Urt. vom 2.2.2023, 20 U 124/17 – Ferrari FXX-K Bauteile in Tuning-Bausätzen	279
	<b>Arbeitnehmererfinderrecht</b>	
DPMA Schiedsstelle	Einigungsvorschlag vom 11.7.2022, Arb.Erf. 35/21 – Anteilfaktor bei Miterfindern im Vorgesetzten-Mitarbeiter-Verhältnis	289
	<b>Wettbewerbsrecht</b>	
BGH	Urt. vom 26.1.2023, I ZR 15/22 – KERRYGOLD Nachahmungsschutz für eine Produktverpackung	290

6/2023

S. 381–456, ART.-NR. 268–330

Juni 2023

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z4

# RdW

ÖSTERREICHISCHES RECHT DER WIRTSCHAFT

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

## WIRTSCHAFTSRECHT

- » **Isolde Klinger/Maja Mayrhuber:** Das Neue Finanzierungs- und Beteiligungsmodell – Do it the SAFE Way
- » **Gerold Zeiler:** Zur Schiedsfähigkeit von gesellschaftsrechtlichen Beschlussmängelstreitigkeiten
- » **Markus Fellner/Florian Henöckl:** Vorinsolvenzliche Verfahren in Europa
- » **Daniel Larcher/David Kirnbauer:** Zur dinglichen Bescheidwirkung und Teilübertragungen

## ARBEITSRECHT

- » **Franz Schrank:** Besonderer Behinderten-Kündigungsschutz: Behindertenpässe und sonstige Nachweise – „versteckte“ Erlöschensfallen?

## STEUERRECHT

- » Start-up-Paket in Begutachtung
- » **Reinhold Beiser:** Unrechtmäßige Gewinnverteilungen bei Mitunternehmerschaften
- » ORF-Programmtergelt und Umsatzsteuer – Schlussanträge



<b>EDITORIAL: Christian Handig:</b> Lauter (und) Grün!	381
<b>GESETZGEBUNG</b>	385
<b>INFO AKTUELL – WIRTSCHAFTSRECHT</b>	387
<b>INFO AKTUELL – ARBEITS-, SOZIAL- UND STEUERRECHT</b>	388

**WIRTSCHAFTSRECHT**

<b>Isolde Klinger/Maja Mayrhuber:</b> Das Neue Finanzierungs- und Beteiligungsmodell – Do it the SAFE Way	389
<b>Gerold Zeiler:</b> Zur Schiedsfähigkeit von gesellschaftsrechtlichen Beschlussmängelstreitigkeiten	392
<b>Markus Fellner/Florian Henöckl:</b> Vorinsolvenzliche Verfahren in Europa	401
<b>Daniel Larcher/David Kirnbauer:</b> Zur dinglichen Bescheidwirkung und Teilübertragungen	407

**JUDIKATUR**

**»UNTERNEHMENSRECHT**

EuGH: Zahlungsverzug mit geringen Beträgen – Beitreibungskosten	413
Makler: Provisionsanspruch bei Wurzelmängeln?	413
Maklerprovision – Erfolgsprinzip	414

**»GESELLSCHAFTSRECHT**

Stille Gesellschaft	414
Squeeze Out: Handel mit Nachbesserungsrechten	414

**»PRIVATSTIFTUNGSRECHT**

Privatstiftung: „Besetzung“ des Beirats	416
---	-----

**»KAPITALMARKTRECHT**

Keine Amtshaftung gegenüber Anlegern für FMA-Fehler	416
---	-----

**»IMMATERIALGÜTERRECHT**

Marke: „BasenCitate“ keine ungewöhnliche Kombination	416
Farbmarke – Verkehrsgeltung?	417
Löschung einer Marke wegen Nichtbenutzung	417
EuGH: Geistiges Eigentum – Beweismaß iZm Auskunftsverlangen	418
Gemeindekalender – kein Miturheberrecht	418

**»INSOLVENZRECHT**

Kauf unter Eigentumsvorbehalt – Rücktritt des Insolvenzverwalters	419
Anfechtungsausschluss iZm COVID-19 betr ASVG-Beitragszahlungen	419
Anfechtung von ASVG-Beitragszahlungen iZm Kurzarbeit und COVID-19	421
Schuldenregulierungsverfahren: Entziehung der Eigenverwaltung – Rekurslegitimation	422

**»KARTELLRECHT**

EuGH: Kartellschadenersatz – Kostenersatz	423
Hausdurchsuchung wegen Preisabsprachen	423

## INHALTSVERZEICHNIS

## »GEWERBERECHT

Insolvenzverwalter als gewerberechtl. Geschäftsführer	424
KG: Vergütung für Verdienstentgang nach EpiG	424

## »VERGABERECHT

EuGH zum Ausschluss unzuverlässiger Mitglieder einer Bietergemeinschaft	425
OGH zum Schadenersatz bei einem rechtmäßigen Widerruf	425
VwGH zum Maßstab der vertieften Preisprüfung bei besonderen Dienstleistungen	426
VwGH zum Unterschied zwischen Antrag auf Gebührenersatz und Rückerstattung von Pauschalgebühren	426

## ARBEITSRECHT

<b>Franz Schrank:</b> Besonderer Behinderten-Kündigungsschutz: Behindertenpässe und sonstige Nachweise – „versteckte“ Erlöschensfallen?	427
---	-----

## JUDIKATUR

## »ALLGEMEINES ARBEITSRECHT

Zugehörigkeit zum Kreis der begünstigten Behinderten durch Behindertenpass	433
Erlöschen der Zugehörigkeit zur Gruppe der begünstigten Behinderten	433
Gleichzeitige Karenz der Eltern für verschiedene Kinder	434
Anfechtung und Nichtigkeit einer Betriebsratswahl	434
EuGH zur Definition von Bildschirmbrillen	434
Urlaubersatzleistung für Geschäftsführer für nicht konsumierten Urlaub?	435
Satzungserklärung eines „unechten Firmenkollektivvertrags“	435
Anspruch auf Tagesgeld nach dem KollV-Güterbeförderungsgewerbe	436
KollV-Tankstellen: Entfall der aliquoten Sonderzahlung	436
KollV-private Autobusbetriebe: Keine doppelte Mindestbezahlung bei geteilten Diensten	437
Auslegung des Geltungsbereichs eines Sozialplans	437

## »SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

VfGH: Ausschluss mehrfach geringfügig beschäftigter Personen von Arbeitslosenversicherung verfassungswidrig	438
Keine beitragsfreie Aufwandsentschädigung für Lektoren an Maturaschule	438
Pflegekarenzgeld bei Sterbebegleitung eines im Ausland lebenden Angehörigen	439

## STEUERRECHT

Start-up-Paket in Begutachtung	440
<b>Reinhold Beiser:</b> Unrechtmäßige Gewinnverteilungen bei Mitunternehmerschaften	442
VwGH zum Directive Shopping ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	444
VwGH: Steuerfolgen bei Beendigung der atypisch stillen Gesellschaft durch Konkurs ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	446
VwGH: Korrektur des Familienbonus Plus wegen des Antrags einer zweiten Person ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	448
ORF-Programmentgelt und Umsatzsteuer – Schlussanträge ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	449

## »BLICK NACH DEUTSCHLAND

<b>Udo Eversloh:</b> Bedeutung des OECD-Musterkommentars für die Auslegung von Doppelbesteuerungsabkommen	451
---	-----

## REZENSIONEN

453

**WM****WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN****Zeitschrift  
für Wirtschafts-  
und Bankrecht****24**17. Juni 2023  
77. Jahrgang  
Seiten 1153-1204**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS**Redaktion:**Rechtsanwalt  
Dr. Christopher Kienle,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt  
Dr. Andreas Lange,  
Frankfurt a. M.Prof. Dr. Tobias Lettl,  
PotsdamRechtsanwalt  
Dr. Helmut Merkel,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt  
Arne Wittig,  
Frankfurt a. M.**Redaktionsbeirat:**Rechtsanwalt  
Thorsten Höche,  
BerlinProf. Dr. Jens-Hinrich Binder,  
TübingenVizepräsident des BGH  
Prof. Dr. Jürgen Ellenberger,  
KarlsruheRechtsanwältin  
Dr. Anna Heidelberg,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwältin  
Dr. Karen Kuder,  
Frankfurt a. M.Richterin am BGH  
Ise Lohmann,  
KarlsruheProf. Dr. Peter O. Mülbert,  
Mainz**WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN  
TEIL IV**

Postverlagsort Frankfurt a. M.

**AUS DEM INHALT:**

Seite 1153

Prof. Dr. Gerhard Pape, Richter am BGH a.D., Göttingen  
Trägerische Vollstreckungsverbote im Insolvenzverfahren  
– Zugriff des Insolvenzverwalters nur nach Aussetzung der  
Verstrickung –

Seite 1164

BGH, 26.4.2023 – IV ZR 300/22

Keine Pflicht eines Lebensversicherers mit Sitz in einem ande-  
ren Mitgliedstaat der Europäischen Union oder einem Vertrags-  
staat des Abkommens über den Europäischen Wirtschaftsraum, in  
Verbraucherinformation anzugeben, dass er dem deutschen  
Sicherungsfonds für die Lebensversicherung im Sinne von  
§ 124 VAG a.F. nicht angehörte

Seite 1168

OLG Frankfurt a. M., 16.2.2023 – 1 U 311/20

Zum Anspruch auf Zahlung eines Erfolgshonorars im Zusammen-  
hang mit dem Verkauf von Geschäftsanteilen (M&A-Beratung)

Seite 1170

OLG Köln, 2.3.2023 – 18 U 189/21

Zum Anspruch gegen eine englische Limited auf Rückzahlung einer  
Einlage im Zusammenhang mit einer Genussrechtsbeteiligung sowie  
Erstattung außergerichtlicher Rechtsanwaltskosten

Seite 1183

EuGH, 17.5.2023 – Rs. C-97/22

Befreiung des Verbrauchers von Vergütung für Leistungen bei außer-  
halb von Geschäftsräumen abgeschlossenem Vertrag bei unter-  
bliebener Information über Widerrufsrecht und dessen Ausübung  
durch Verbraucher

D3-Z187



## Inhaltsverzeichnis

### Beitrag

Prof. Dr. Gerhard Pape, Richter am BGH a.D., Göttingen

Trügerische Vollstreckungsverbote im Insolvenzverfahren

– Zugriff des Insolvenzverwalters nur nach Aussetzung der Verstrickung –

1153

### Rechtsprechung

#### Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

Bundesgerichtshof	26.4.2023	IV ZR 300/22	Keine Pflicht eines Lebensversicherers mit Sitz in einem anderen Mitgliedstaat der Europäischen Union oder einem Vertragsstaat des Abkommens über den Europäischen Wirtschaftsraum, in der Verbraucherinformation gemäß Abschnitt I Nr. 1 Buchst. i) der Anlage Teil D zum Versicherungsaufsichtsgesetz (VAG a.F.) anzugeben, dass er dem deutschen Sicherungsfonds für die Lebensversicherung im Sinne von § 124 VAG a.F. nicht angehört	1164
OLG Frankfurt a. M.	16.2.2023	1 U 311/20	Zum Anspruch auf Zahlung eines Erfolgshonorars im Zusammenhang mit dem Verkauf von Geschäftsanteilen (M&A-Beratung)	1168
OLG Köln	2.3.2023	18 U 189/21	Zum Anspruch gegen eine englische Limited auf Rückzahlung einer Einlage im Zusammenhang mit einer Genussrechtsbeteiligung sowie Erstattung außergerichtlicher Rechtsanwaltskosten	1170

#### Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

Bundesverfassungsgericht	20.4.2023	2 BvR 1605/21	Erfolgreiche Verfassungsbeschwerde in einem Insolvenzverfahren gegen Entscheidungen des Landgerichts als Beschwerdeinstanz wegen Verletzung des Anspruchs auf rechtliches Gehör und des Rechts auf den gesetzlichen Richter	1181
--------------------------	-----------	---------------	---	------

#### Bürgerliches Recht und Handelsrecht

EuGH	17.5.2023	Rs. C-97/22*	Auslegung von Art. 14 Abs. 4 Buchst. a und Abs. 5 der Richtlinie 2011/83/EU (Verbraucherrechte): Befreiung des Verbrauchers von Vergütung für Leistungen bei außerhalb von Geschäftsräumen abgeschlossenem Vertrag bei unterbliebener Information über Widerrufsrecht und dessen Ausübung durch Verbraucher	1183
Bundesgerichtshof	27.10.2022	I ZR 141/21	Zum Beginn der regelmäßigen Verjährungsfrist bei einem Anspruch auf Zahlung einer Vertragsstrafe nach „Hamburger Brauch“	1185

Bundesgerichtshof	10.11.2022	I ZR 241/19*	Zur vorvertraglichen Pflicht des Unternehmers zur Information über eine Herstellergarantie für ein im Internet angebotenes Produkt, wenn er die Garantie zu einem zentralen oder entscheidenden Merkmal seines Angebots macht	1189
Bundesgerichtshof	7.3.2023	VI ZR 180/22	Zur Zulässigkeit der Vereinbarung eines Erfolgshonorars bei einer Inkassodienstleistung nach § 2 Abs. 2 RDG	1195
Bundesgerichtshof	28.9.2022	XII ZR 7/22	Zur Einklagbarkeit von Fremdwährungsschulden (hier zur nicht vorab entrichteten ungarischen Straßenmaut gegen den Halter, ein im Inland ansässiges Autovermietungsunternehmen)	1198
Bundesgerichtshof	7.12.2022	XII ZR 34/22	Kein Verstoß der für die Angabe eines falschen Länderkennzeichens in der ungarischen Mautverordnung getroffenen Regelungen gegen den deutschen ordre public	1201



## EUROBÖRSENTAG

### – Herausforderung Altersversorgung

5. Juli in der IHK Frankfurt

BZ live

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

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

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

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

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

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

Verlag: Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Keppler, Lehmann GmbH & Co. KG, Postfach 11 09 32, 60044 Frankfurt a. M.; Düsseldorf Straße 16, 60329 Frankfurt a. M.; Geschäftsführung: Mirjam Pütz (Vorsitzende), Axel Harms, Torsten Ulrich

Redaktionsleiter: Dr. Andreas Lange (0 69) 27 32-164, E-Mail: a.lange@wmrecht.de; Lektorat: Sandra Emmerich (0 69) 27 32-172, E-Mail: s.emmerich@wmrecht.de; Petra Schupp (0 69) 27 32-197, E-Mail: p.schupp@wmrecht.de; Redaktionsassistent: Sylvia Mahler (0 69) 27 32-188, E-Mail: s.mahler@wmrecht.de  
Anzeigen: Stephan Mänecke (069) 27 32-567, E-Mail: s.maenecke@wmrecht.de; Vertrieb/Nachbestellungen: (0 69) 27 32-142, Telefax (0 69) 23 26 85, E-Mail: vertrieb@wmgruppe.de

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

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

Bei Einzelbezug des Teils IV der WERTPAPIER-MITTEILUNGEN beträgt der Abonnementpreis monatlich € 139,90 (inkl. MwSt. und 3 Online-Nutzern) + € 8,95 Versandkostenzuschlag (inkl. MwSt.). Auslandsbezug ohne Mehrwertsteuer + € 10,10 Versandkostenzuschlag.

Im Preis inbegriffen sind die jährlichen zwei Einbanddecken.

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

Abbestellungen nur zum Quartalsende bei dreiwöchiger Kündigungsfrist.

©2023 Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Frankfurt am Main – ISSN 0342-6971

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

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

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

## WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV

## HERAUSGEBER

Prof. Dr. Dr. h.c. Thomas von Danwitz,  
Luxemburg

Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner, Bonn  
(Hauptschriftleiter)

Marion Eckertz-Höfer, Leipzig

Prof. Dr. Stephan Harbarth, LL.M., Karlsruhe

Prof. Dr. Hans-Günter Henneke, Berlin

Dr. Caspar David Hermanns, Osnabrück  
(Schriftleiter)

Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Kahl, M.A., Heidelberg

Prof. Dr. Andreas Korbmacher, Leipzig

Prof. Dr. Christoph Moench, Berlin

Prof. Dr. Hans-Werner Rengeling, Osnabrück

Prof. Dr. Dr. h.c. Klaus Rennert, Leipzig

## AUS DEM INHALT

### ABHANDLUNGEN

Sonderheft zum 80. Geburtstag von Hans-Jürgen Papier

**Andreas Dengler**

Kein unionsrechtlicher Staatshaftungsanspruch wegen Verstößen  
gegen die Luftreinhaltgerichtlinien der Europäischen Union S. 761

**Martin Heidebach**

Langdauernder Präventivgewahrsam für Klimaaktivisten? S. 766

**Andreas Heusch**

Zum Verhältnis von Bundverfassungsgericht und Landes-  
verfassungsgerichten S. 770

**Nina Jarass Cohen**

Bargeldzahlung – Quo vadis? S. 774

**Oliver Klein**

Zwischen den Fronten? – Zur Stellung der Fachgerichte im  
Ultra-vires- und Identitätskonflikt S. 779

**Christoph Krönke**

Datenschutzrechtliche Organisationspflichten privater Unternehmen S. 783

**Stefan Langer**

Der Rechtsweg zu den Wehrdienstgerichten nach der  
Wehrbeschwerdeordnung S. 787

**Meinhard Schröder**

Personenbezug und Identifizierungsrisiko zwischen Grundrechten  
und Datenschutzrecht S. 794

**Foroud Shirvani**

Parlamentarisches Informations- und Untersuchungsrecht als  
Mittel nachrichtendienstlicher Kontrolle S. 798

### RECHTSPRECHUNG

BVerfG, Beschl. v. 08.02.2023 – 1 BvR 311/22

Ablauf der Wartefrist bei einer Untätigkeitsklage S. 805

BVerwG, Urt. v. 27.10.2022 – 5 C 4.21

Erstattung der Kosten für die Förderung in einer Kindertagesstätte  
über die vom Jugendhilfeträger gewährten Unterhaltspauschalen  
hinaus S. 808

BVerwG, Beschl. v. 10.02.2023 – 7 VR 1.23

Vorzeitige Einweisung in den Besitz landwirtschaftlicher Grundstücke  
für Bau und Betrieb einer Energietransportleitung S. 812

Sächs. OVG, Urt. v. 02.12.2022 – 4 C 28/19

Auswirkungen der Rechtswidrigkeit der angegriffenen Norm  
nach Ablauf der Antragsfrist nach § 47 Abs. 2 S. 1 VwGO S. 815

VGH Baden-Württemberg, Urt. v. 25.01.2023 – 5 S 638/21

Leitende und eigenverantwortliche Tätigkeit des Berufsträgers S. 817



Heft 13  
1. Juli 2023  
Seiten 761–824  
138. Jahrgang  
Art.-Nr. 56412313  
PVSt 2423

# 13

Carl Heymanns Verlag



### INHALT 13 · 2023

Ein Mitarbeiterheft für Hans-Jürgen Papier zum 80. Geburtstag

I

DVBI aktuell

III

Vorschau/Impressum

VII

#### Aufsätze

Kein unionsrechtlicher Staatshaftungsanspruch wegen Verstößen gegen die Luftreinhalte-richtlinien der Europäischen Union

Richter am VGH Andreas Dengler, München

761

Langdauernder Präventivgewahrsam für Klimaaktivisten?

Dr. Martin Heidebach, München

766

Zum Verhältnis von Bundverfassungsgericht und Landesverfassungsgerichten

Präsident des VG Prof. Dr. Andreas Heusch, Düsseldorf

770

Bargeldzahlung – Quo vadis?

Rechtsanwältin Dr. Nina Jarass Cohen, LL.M. (UCLA), Frankfurt am Main

774

Zwischen den Fronten? – Zur Stellung der Fachgerichte im Ultra-vires- und Identitätskonflikt

Richter am BGH Dr. Oliver Klein, Karlsruhe

779

Datenschutzrechtliche Organisationspflichten privater Unternehmen

Prof. Dr. Christoph Krönke, Bayreuth

783

Der Rechtsweg zu den Wehrdienstgerichten nach der Wehrbeschwerdeordnung

Richter am BVerwG Dr. Stefan Langer, Leipzig

787

Personenbezug und Identifizierungsrisiko zwischen Grundrechten und Datenschutzrecht

Prof. Dr. Meinhard Schröder, Passau

794

Parlamentarisches Informations- und Untersuchungsrecht als Mittel nachrichtendienstlicher Kontrolle

Prof. Dr. Foroud Shirvani, Bonn

798

#### Buchbesprechungen

Möller: Spielräume, Prärogativen und Kontrolldichte in der verfassungsgerichtlichen Normenkontrolle

Prof. Dr. Dr. iur. h.c. Helmut Goerlich, Leipzig

802

Raue/Hegemann (Hrsg.): Münchener Anwaltshandbuch Urheber- und Medienrecht

Prof. Dr. Marcus Schladebach, LL.M., Potsdam-Babelsberg

803

Hartmer/Detmer (Hrsg): Hochschulrecht – Ein Handbuch für die Praxis

Rechtsanwältin Britta Tornow, Osnabrück

803

#### Rechtsprechung

##### Bundesverfassungsgericht

BVerfG, Beschl. v. 08.02.2023 – 1 BvR 311/22

Ablauf der Wartefrist bei einer Untätigkeitsklage

805

##### Bundesverwaltungsgericht

BVerwG, Ur. v. 27.10.2022 – 5 C 4.21

Erstattung der Kosten für die Förderung in einer Kindertagesstätte über die vom Jugendhilfeträger gewährten Unterhaltspauschalen hinaus

808

BVerwG, Beschl. v. 10.02.2023 – 7 VR 1.23

Vorzeitige Einweisung in den Besitz landwirtschaftlicher Grundstücke für Bau und Betrieb einer Energietransportleitung

812

##### Oberverwaltungsgerichte/Verwaltungsgerichtshöfe

Sächs. OVG, Ur. v. 02.12.2022 – 4 C 28/19

Auswirkungen der Rechtswidrigkeit der angegriffenen Norm nach Ablauf der Antragsfrist nach § 47 Abs. 2 S. 1 VwGO

815

VGH Baden-Württemberg, Ur. v. 25.01.2023 – 5 S 638/21

Leitende und eigenverantwortliche Tätigkeit des Berufsträgers

817

# DER BETRIEB

1948 | 2023  
**75**  
JAHRE

**26**

Seite 1489 – 1552  
26. Juni 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 Mellinghoff  
Prof. Dr. Katharina Uffmann  
Dr. Thomas Wachter  
Prof. Dr. Barbara E. Weissenberger  
Prof. Dr. Franceska Werth

## Magazin

### Gastkommentar

Thorsten Sellhorn  
ESG im IFRS-Abschluss

### Interview

Stefan Neubauer  
Sommer, Sonne, Photovoltaik:  
Die Stolperfallen mit dem  
Nullsteuersatz

### DER BETRIEB digital in Owlit lesen!

In Ihrem Abonnement enthalten:  
Digitaler Zugriff auf DER BETRIEB-Ausgaben,  
Urteile, Gesetze, Verordnungen uvm. -  
laufend aktualisiert.

**Owlit**  
Suchen. Finden. Wissen.



## Betriebswirtschaft

Werner Gleißner/Anne Nickert/Cornelius Nickert  
Die Auswirkungen des § 1 StaRUG auf die Aktiengesellschaft 1489

## Steuerrecht

Bernhard Liekenbrock/Gustav Liedgens  
Fremdwährungsverluste aus Gesellschafterdarlehen sind doch abzugsfähig 1499

Horst Langel  
Kosten der Verpflegung bei Gesellschafterversammlungen von PersGes.  
als Bewirtungskosten 1503

Einheitliche Entschädigung bei mehreren Teilleistungen aufgrund  
Arbeitsplatzverlusts (R. Krüger) 1507

Grenzüberschreitende koordinierte Außenprüfung (M. Hennigfeld) 1508

Anwendung der Mitteilungsverordnung (BMF) 1510

Abzugsfähigkeit von Kursverlusten aus Gesellschafterdarlehen (FG) 1511

## Wirtschaftsrecht

Christian Karbaum/Maximilian Schoone  
Ein kleiner Schritt in die richtige Richtung – Verschlinkungskur für die  
europäische Fusionskontrolle? 1522

Zur Haftung des Geschäftsführers der Kommanditisten-GmbH in der  
GmbH & Co. KG (G. Seulen/B. Stephan) 1526

Zur Unverzüglichkeit der Aufnahme einer Gesellschafterliste im Handels-  
register gem. § 16 Abs. 1 Satz 2 GmbHG (OLG) 1527

## Arbeitsrecht

Frank Bayreuther  
Das neue Hinweisgeberschutzgesetz 1537

Eine durch Kollektivvereinbarung erhöhte Höchstüberlassungsdauer  
von 48 Monaten ist noch „vorübergehend“ i.S.d. AÜG (J. Arden/N. Gnosa) 1547

Zulässigkeit einer Ersetzungsbefugnis für eine Zusage auf laufende  
Leistungen durch eine einmalige barwertgleiche Kapitaleistung (BAG) 1548

Im Abonnement enthalten:

**Owlit**  
Suchen. Finden. Wissen.

**FACHMEDIEN**  
otto schmidt

# Inhalt

## MAGAZIN

<b>Gastkommentar</b> <i>Thorsten Sellhorn</i>	<b>M4</b>
<b>Kurzbeiträge</b>	<b>M6</b>
<b>Impressum</b>	<b>M12</b>
<b>Interview</b> <i>Stefan Neubauer</i>	<b>M14</b>

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Restrukturierung/Sonstige BWL

#### **Die Auswirkungen des § 1 StaRUG auf die Aktiengesellschaft**

*Prof. Dr. Werner Gleißner, Leinfelden-Echterdingen / RA/FA StR Anne Nickert / RA/StB/FA StR/FA für Insolvenz- und Sanierungsrecht Cornelius Nickert, beide Offenburg*

DB1437359 (Kurzfassung vgl. S. M6) S. 1489

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Körperschaftsteuer

#### **Fremdwährungsverluste aus Gesellschafterdarlehen sind doch abzugsfähig**

*StB Dr. Bernhard Liekenbrock / StB Gustav Liedgens, M.Sc., beide Bonn*

DB1440536 (Kurzfassung vgl. S. M7) S. 1499

Gewinnermittlung

#### **Kosten der Verpflegung bei Gesellschafterversammlungen von PersGes. als Bewirtungskosten**

*RA/StB/WP Dipl.-Kfm. Horst Langel, Königstein/Taunus*

DB1437914 (Kurzfassung vgl. S. M8) S. 1503

## KOMPAKT

Einkommensteuer

#### **Einheitliche Entschädigung bei mehreren Teilleistungen aufgrund Arbeitsplatzverlusts**

*RiBFH Dr. Roland Krüger, München*

DB1440153 S. 1507

Abgabenordnung

#### **Grenzüberschreitende koordinierte Außenprüfung**

*RiFG Dr. Michael Hennigfeld, Köln*

DB1436793 S. 1508

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Körperschaftsteuer

#### **Anwendung des § 32a KStG bei fehlender Auswirkung einer vGA auf die Höhe der festgesetzten KSt**

*FinMin. Schleswig-Holstein, Erlass vom 08.06.2023*

DB1441281 S. 1510

Abgabenordnung

#### **Anzeigen über die Erwerbstätigkeit nach § 138 Abs. 1 und 1b AO – Steuerliche Erfassung von Betreiberinnen und Betreibern bestimmter kleiner Photovoltaikanlagen**

*BMF, Schreiben vom 12.06.2023*

DB1441205 S. 1510

Abgabenordnung

#### **Anwendung der Mitteilungsverordnung**

*BMF, Schreiben vom 09.06.2023*

DB1441257 S. 1510

## ENTSCHEIDUNGEN

Körperschaftsteuer

#### **Abzugsfähigkeit von Kursverlusten aus Gesellschafterdarlehen**

*FG Baden-Württemberg, Urteil vom 27.09.2022 – 6 K 1917/20*

DB1441202 S. 1511

Körperschaftsteuer/Einkommensteuer

#### **Betrieb gewerblicher Art bei Beteiligung an gewerblich tätiger PersGes.**

*BFH, Urteil vom 18.01.2023 – I R 16/19*

DB1439410 S. 1516

Einkommensteuer/Abgabenordnung

#### **Änderung eines Steuerbescheids nach § 173 Abs. 1 Nr. 2 AO bei irrtümlich doppelter Erklärung von Einnahmen als Arbeitslohn und als Betriebseinnahmen**

*BFH, Urteil vom 18.04.2023 – VIII R 9/20*

DB1441403 S. 1519

## WIRTSCHAFTSRECHT

### AUFSATZ

Kartellrecht

#### **Ein kleiner Schritt in die richtige Richtung - Verschlinkungskur für die europäische Fusionskontrolle?**

RA Dr. Christian Karbaum / RA Maximilian Schoone, Düsseldorf

DB1440211 (Kurzfassung vgl. S. M9)

S. 1522

### KOMPAKT

Personengesellschaftsrecht

#### **Zur Haftung des Geschäftsführers der Kommanditisten-GmbH in der GmbH & Co. KG**

RA Dr. Günter Seulen / Bennet Stephan, LL.M., Köln und Hamburg

DB1441115

S. 1526

### ENTSCHEIDUNGEN

GmbH-Recht

#### **Zur Unverzüglichkeit der Aufnahme einer Gesellschafterliste im Handelsregister gem. § 16 Abs. 1 Satz 2 GmbHG**

OLG Schleswig, Beschluss vom 20.03.2023 - 2 Wx 56/22

DB1436656

S. 1527

Sonstiges Recht

#### **Zum Anspruch eines Darlehensnehmers auf „Negativzinsen“ aus sog. Schuldscheindarlehen aufgrund einer Zinsgleitklausel**

BGH, Urteil vom 09.05.2023 - XI ZR 544/21

DB1439990

S. 1529

Strafrecht

#### **Strafbarkeit wegen Vorenthaltens von Arbeitnehmerbeiträgen zur Sozialversicherung: Abgrenzung Scheinselbstständigkeit und freie Mitarbeit in einer Rechtsanwaltskanzlei**

BGH, Urteil vom 08.03.2023 - 1 StR 188/22

DB1441423

S. 1536

Verfahrensrecht

#### **Prüfungspflicht bei Übertragung der Anfertigung einer Rechtsmittelschrift auf angestelltes Büropersonal**

BGH, Beschluss vom 26.01.2023 - 1 ZB 42/22

DB1439835

S. 1536

### ARBEITSRECHT

### AUFSATZ

Compliance

#### **Das neue Hinweisgeberschutzgesetz**

Prof. Dr. Frank Bayreuther, Passau

DB1441452 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 1537

### KOMPAKT

Arbeitnehmerüberlassung

#### **Eine durch Kollektivvereinbarung erhöhte Höchstüberlassungsdauer von 48 Monaten ist noch „vorübergehend“ i.S.d. AÜG**

RA Dr. Julius Arden/Nele Gnosa, beide Düsseldorf

DB1436877

S. 1547

### ENTSCHEIDUNGEN

Betriebliche Altersversorgung

#### **Zulässigkeit einer Ersetzungsbefugnis für eine Zusage auf laufende Leistungen durch eine einmalige barwertgleiche Kapitalleistung**

BAG, Urteil vom 17.01.2023 - 3 AZR 501/21

DB1437424

S. 1548



**In Ihrem Print-Abonnement ist ein Owlit-Zugang enthalten.**

» Weitere Informationen finden Sie unter [www.owlit.de/ihr-zugang/](http://www.owlit.de/ihr-zugang/)



QR-Code scannen



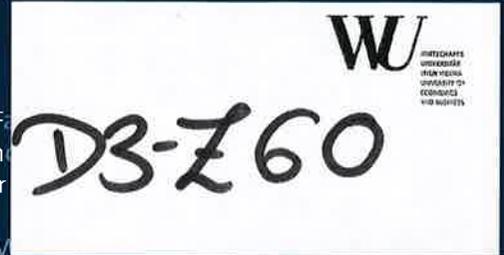
# RECHTS WISSENSCHAFT

März 2023 | Heft 1

Zeitschrift für rechtswissenschaftliche Forschung

Herausgegeben von

Prof. Dr. Barbara Dauner-Lieb | Prof. Dr. Bijan Faruqi  
Prof. Dr. Hans Christoph Grigoleit | Prof. Dr. Thomas Hüter  
Prof. Dr. Katrin Höffler | Prof. Dr. Stefan Huster  
Prof. Dr. Jens Kersten | Prof. Dr. Hans Kudlich  
Prof. Dr. Susanne Lepsius | Prof. Dr. Matthias Merten  
Prof. Dr. Anne Peters | Prof. Dr. Thomas Pfeiffer  
Prof. Dr. Helmut Satzger | Prof. Dr. Ewald Wiederin



## Aus dem Inhalt

Wissenschaftliche Rechtsdogmatik?

Constantin Luft

Mehr Erinnerungspolitik wagen –

Der Fall Ernst v. Hippel

Susanne Karoline Paas

Legal Tech und die verhaltenswissenschaftliche  
Analyse juristischer Entscheidungen

Daniel Busche



Nomos

[www.rechtswissenschaft.nomos.de](http://www.rechtswissenschaft.nomos.de)

# RECHTS WISSENSCHAFT

März 2023 | Heft 1

14. Jahrgang



## Zeitschrift für rechtswissenschaftliche Forschung

Herausgegeben von Prof. Dr. Dr. h.c. Barbara Dauner-Lieb, Köln | Prof. Dr. Bijan Fateh-Moghadam, Basel | Prof. Dr. Hans Christoph Grigoleit, München (LMU) | Prof. Dr. Thomas Gutmann, Münster | Prof. Dr. Katrin Höffler, Göttingen | Prof. Dr. Stefan Huster, Bochum | Prof. Dr. Jens Kersten, München (LMU) | Prof. Dr. Hans Kudlich, Erlangen | Prof. Dr. Susanne Lepsius, M.A. (Chicago), München (LMU) | Prof. Prof. Dr. Matthias Mahlmann, Zürich | Prof. Dr. Anne Peters LL.M. (Harvard), Heidelberg/Basel | Prof. Dr. Dr. h.c. Thomas Pfeiffer, Heidelberg | Prof. Dr. Helmut Satzger, München (LMU) | Prof. Dr. Ewald Wiederin, Wien

### Inhaltsverzeichnis

#### Abhandlungen

<i>Constantin Luft</i> Wissenschaftliche Rechtsdogmatik? .....	1
<i>Susanne Karoline Paas</i> Mehr Erinnerungspolitik wagen – Der Fall Ernst v. Hippel .....	44
<i>Daniel Busche</i> Legal Tech und die verhaltenswissenschaftliche Analyse juristischer Entscheidungen .....	69
<b>Tagungen und ihre Folgen</b>	
<i>Helene Evers/Christine Wanner</i> Eine Theorie von der Wissenschaft des Rechts .....	96
<i>Melih Esmer/Jakob Knapp</i> Herausforderungen einer interdisziplinären Rechtswissenschaft im Angesicht der Digitalisierung .....	107
<i>Philipp Keller/Hannah Michels/Johannes Tegel</i> Arbeitsrecht als Richterrecht .....	121
<i>Ann-Sophie Liegel/Leonie Anna Luisa Nitsche</i> Digitalisierung des Zivilprozesses .....	131
<i>Frederik Schlosser/Maria Fillmann</i> Zur Finalität der Europäischen Union – Zweckverband und Gesellschaftszweck in der Judikatur des EuGH .....	136
Eine hochspezialisierte Virtuelle Fachbibliothek für die internationale und interdisziplinäre Rechtsforschung – DFG-gefördert sowie kostenfrei und überregional zugänglich .....	142

6/2023

GA

Begründet 1853

Goltdammer's  
Archiv für Strafrecht

170. Jahrgang

16. Juni 2023

S. 301-360

Herausgegeben von:

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

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z273



- > **Tobias Kulhanek** – Die (fehlende) Inhaltsdokumentation des Strafprozesses ..... 301
- > **Brian Valerius** – Die audiovisuelle Aufzeichnung der strafgerichtlichen Hauptverhandlung ..... 319
- > **Henning Lorenz/Fynn Wenglarczyk** – Gesundheitsschädigung bei symptomloser Infektion mit Krankheitserregern ..... 337
- > **Heike Jung** – Dela-Madeleine Halecker/Joanna Melz/Uwe Scheffler (+)/Claudia Zielińska (Hrsg.), Kunst und Strafrecht 353
- > **Jens Lehmann** – Friedrich Kießling/Christoph Safferling, Staatsschutz im Kalten Krieg ..... 356



C.F. Müller

goltdammers-archiv.de



286202312306



# Goltdammer's Archiv für Strafrecht

170. Jahrgang | Heft 6 | 16. Juni 2023



## Inhalt

[goltdammers-archiv.de](http://goltdammers-archiv.de)

### Abhandlungen

- Dr. Tobias Kulhanek, Nürnberg/Erlangen – Die (fehlende) Inhaltsdokumentation des Strafprozesses** – Zugleich eine kritische Anmerkung zum Referentenentwurf eines Gesetzes zur digitalen Dokumentation der strafgerichtlichen Hauptverhandlung (Hauptverhandlungsdokumentationsgesetz – DokHVG) vom 22.11.2022 sowie zum nachfolgenden Regierungsentwurf vom 10.5.2023 ..... 301
- Professor Dr. Brian Valerius, Passau – Die audiovisuelle Aufzeichnung der strafgerichtlichen Hauptverhandlung** – Überfällige Dokumentation oder überflüssiger Videobeweis? ..... 319
- Henning Lorenz, Halle/Fynn Wenglarczyk, Frankfurt/M. – Gesundheitsschädigung bei symptomloser Infektion mit Krankheitserregern** ..... 337

### Schrifttum

- Professor Dr. Dr. h. c. Heike Jung, Saarbrücken – Dela-Madeleine Halecker/Joanna Metz/Uwe Scheffler (†)/Claudia Zielińska (Hrsg.), Kunst und Strafrecht** ..... 353
- Oberstaatsanwalt Honorarprofessor Dr. Jens Lehmann, Celle – Friedrich Kießling/Christoph Safferling, Staatsschutz im Kalten Krieg** ..... 356

# NJW

# Neue Juristische Woche

WU  
DS-Z 171



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

## Aus dem Inhalt

<i>U. Meyer</i> <b>Künstliche Intelligenz im Personalmanagement und Arbeitsrecht</b>	1841
<i>M. Arz</i> <b>Anfechtung und Rechtskraft der Klageabweisung als derzeit unbegründet</b>	1847
<i>A. Jorzig</i> <b>Arzthaftung bei pränataler Beratung</b>	1852
<i>J. Hager / A. Müller-Teckhof</i> <b>Die Entwicklung des Notarrechts</b>	1855
<i>A. Kapoor / T. Klindt</i> <b>Aktuelles im Produktsicherheits- und -haftungsrecht</b>	1862
<i>EuGH</i> <b>Lautsprecheranlage an Bord noch keine öffentliche Wiedergabe (Anm. P. Zurth)</b>	1871
<i>BGH</i> <b>Erhebliche Beeinträchtigung einer Pauschalreise durch selbst gebuchte Rückreise (Anm. H. Hopperdietzel)</b>	1882
<i>BGH</i> <b>Anmeldung zum MFK-Klageregister – Anspruchs- individualisierung (Anm. G. Vollkommer)</b>	1888
<i>OLG Hamm</i> <b>Nichtigkeit eines Vertrags mit Steuerverkürzungsabrede</b>	1891
<i>BAG</i> <b>Keine Fiktion unbefristeten Arbeitsverhältnisses durch Urlaubsgewährung</b>	1901

Mit Beilage:

NJW-Halbjahresregister I/2023



## 26/2023

22. Juni 2023  
76. Jahrgang S. 1841–1904  
www.njw.de

## Aus NJW-aktuell

Interview

Chefsache LkSG  
beim BAFA

Forum

Alkohol und  
Europarecht

Anwaltschaft

Zivilprozess  
neu sortiert



0150202326

# INHALT

## Aufsätze

Uwe Meyer

### **Künstliche Intelligenz im Personalmanagement und Arbeitsrecht**

1841

Künstliche Intelligenz ist auch im Arbeitsrecht zu einem sehr wichtigen Thema geworden. Sie wird etwa bei Einstellungen, Abmahnungen und Kündigungen von Mitarbeitern verwendet. Auch ChatGPT kommt zum Einsatz, vor allem im Recruiting. Der Beitrag befasst sich mit den sich dabei stellenden individualarbeitsrechtlichen Fragen.

Matthias Arz

### **Anfechtung und Rechtskraft der Klageabweisung als derzeit unbegründet**

1847

Die Abweisung einer Klage als derzeit unbegründet begegnet dem Praktiker in zahlreichen Konstellationen. Der Rechtskraft kommt dann eine andere Reichweite zu als bei einer endgültigen Klageabweisung. Der BGH hat ihren Umfang zuletzt weiter gezogen als bislang. Der Beitrag nimmt Folgerungen daraus in den Blick.

## Zur Rechtsprechung

Alexandra Jorzig

### **Arzthaftung bei pränataler Beratung** (BGH NJW 2023, 1878)

1852

## Bericht

Johannes Hager / Alexander Müller-Teckhof

### **Die Entwicklung des Notarrechts**

1855

Arun Kapoor / Thomas Klindt

### **Aktuelle Entwicklungen im Produktsicherheits- und Produkthaftungsrecht**

1862

## Kanzlei & Mandat

Matthias Meyer-Abich

### **Fallstricke des Mietprozesses – Beschädigung und doch kein Schaden!**

1868

## NJW-aktuell

<b>Editorial</b> Nach dem MoPeG ein MoVeG G. Bachmann	<b>3</b>	<b>Interview</b> Chefsache LkSG T. Safarik	<b>12</b>	<b>Rubrikenmarkt</b>	<b>23</b>
<b>Agenda</b>	<b>6</b>	<b>Forum</b> Alkohol und Europarecht T. Reinhardt	<b>15</b>	<b>web.report</b>	<b>24</b>
<b>Meldungen/Kolumne</b>	<b>7</b>	<b>Aus der Anwaltschaft</b> Der Zivilprozess wird neu sortiert S. Göcken	<b>17</b>	<b>Stellenmarkt</b>	<b>25</b>
<b>Gesetzgebung</b>	<b>8</b>	<b>Wissenschaft &amp; Hochschule</b> Zurück aus der Montagehalle S. Klawitter	<b>19</b>	<b>Beck'sche Zeitschriften</b>	<b>36</b>
<b>Rechtsprechung in Kürze</b>	<b>8</b>			<b>Buchhinweise</b>	<b>38</b>
<b>Entscheidung der Woche</b>	<b>9</b>			<b>Veranstaltungshinweise</b>	<b>40</b>
<b>Leserforum</b>	<b>10</b>			<b>Heftvorschau/Impressum</b>	<b>42</b>

# INHALT



## Rechtsprechung

### Europäische Gerichte

EuGH 20.04.23 – C-775/21, C-826/21  
**Lautsprecheranlage an Bord noch keine  
öffentliche Wiedergabe (Anm. P. Zurth)**

1871

### Verfassungsgerichte

BVerfG 21.03.23 – 1 BvR 1620/22  
**Willkürverbot – nicht nachvollziehbare  
Auslegung des Begriffs „unbillige Härte“**

1876

### Zivilgerichte

BGH 14.02.23 – VI ZR 295/20  
**Unterlassene Aufklärung über mögliche  
Behinderung des ungeborenen Kinds**

1878

BGH 28.02.23 – X ZR 23/22  
**Erhebliche Beeinträchtigung einer Pauschal-  
reise durch selbst gebuchte Rückreise  
(Anm. H. Hopperdietzel)**

1882

BGH 13.01.23 – V ZR 43/22  
**Streitgegenstand und Adressat der  
Beschlussmängelklage unter WEMoG**

1884

BGH 24.04.23 – VIa ZR 1072/22  
**Anmeldung zum MFK-Klageregister –  
Anspruchsindividualisierung  
(Anm. G. Vollkommer)**

1888

OLG Hamm 06.02.23 – 2 U 78/22

**Nichtigkeit eines Vertrags mit Steuer-  
verkürzungsabrede**

1891

OLG Celle 20.03.23 – 6 U 36/22

**Unterhaltsanspruch als Nachlassverbindlichkeit  
im Nachlassinsolvenzverfahren**

1895

### Strafgerichte

OLG Braunschweig 20.04.23 – 1 ORs 9/23

**Unterbringung in Entziehungsanstalt –  
Behandlungsaussichten**

1897

### Verwaltungsgerichte

OVG Schleswig 21.12.22 – 5 MB 24/22

**Verwertungsverbot für Eintragungen im  
Verkehrszentralregister**

1899

OVG Bautzen 14.02.23 – 3 E 2/23

**Untätigkeitsklage im Einbürgerungsrecht (Ls.)**

1900

### Arbeitsgerichte

BAG 09.02.23 – 7 AZR 266/22

**Keine Fiktion unbefristeten Arbeitsverhältnisses  
durch Urlaubsgewährung**

1901

### Finanzgerichte

BFH 01.02.23 – II R 3/20

**Erbfallkostenpauschale für den Nacherben**

1903

Mit Beilage: NJW-Halbjahresregister I/2023

## ■ Der Carbon Border Adjustment Mechanism

■ Nachhaltigkeit im Außenhandel – Sorgfaltspflichten, Sanktionen und Verbote

■ Nachhaltigkeit durch Freihandelsabkommen?

■ Wirtschaftskooperationen mit Lateinamerika stehen vor Zeitenwende

■ Neues EU-Sanktionsstrafrecht

■ Entwicklung der EU-Verordnung für künstliche Intelligenz (KI)

■ International Traffic in Arms Regulations



## AW-Prax

### Außenwirtschaftliche Praxis

Herausgegeben in Verbindung mit dem Europäischen Forum für Außenwirtschaft, Verbrauchsteuern und Zoll e.V. (EFA)

### Schriftleitung

Prof. Dr. Hans-Michael Wolfgang, redaktion@aw-prax.de, Anschrift wie Verlag

### Redaktion Außenhandelsrecht

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff, redaktion@aw-prax.de, Anschrift wie Verlag

### Redaktion Exportkontrollrecht

Dr. Klaus Pottmeyer (stellvertretender Schriftleiter), Rechtsanwalt redaktion@aw-prax.de, Anschrift wie Verlag

### Redaktion Nachhaltigkeit und Compliance

Dr. Lothar Harings, Rechtsanwalt redaktion@aw-prax.de, Anschrift wie Verlag

### Redaktion Zollrecht

Prof. Dr. Sandra Rinnert, LL.M. (Georgetown), redaktion@aw-prax.de, Anschrift wie Verlag

### Herausgeberbeirat

Prof. Dr. Dirk Ehlers, Zentrum für Außenwirtschaftsrecht e.V.  
Carsten Fischer, Präsidialmitglied der Bundessteuerberaterkammer und Präsident der StBK Niedersachsen  
RA Dr. Nils Harnischmacher, Münster, Außenwirtschaftsrunde e.V.

RA Klaus John, Zentralverband Elektrotechnik- und Elektroindustrie e.V. (ZVEI), Frankfurt

Jan Jost, Bundesverband der Deutschen Industrie e.V. (BDI), Berlin

RA Jutta Knell, Bundesverband Spedition und Logistik e.V. (BSL), Bonn

RA Michael Lux, Brüssel

Dr. Klaus-Peter Müller-Eiselt, Vors. Richter am Bundesfinanzhof a.D., München

Murat Özdemir, Leiter Außenwirtschaft und Zoll, Außenhandelsvereinigung des deutschen Einzelhandels e.V. (AVE), Berlin

Miriam Ingrid Palczynska-Zachmann, Deutscher Industrie- und Handelskammertag e.V. (DIHK), Berlin

Georg Pietsch, Abteilungspräsident im Bundesamt für Wirtschaft und Ausfuhrkontrolle (BAFA), Eschborn

Prof. Dr. Burghard Piltz, Rechtsanwalt, Berlin

Prof. Dr. Achim Rogmann LL.M. (Murdoch), Brunswick European Law School an der Ostfalia Hochschule für angewandte Wissenschaften, Wolfenbüttel

Peter Scheben, Bundesverband der Deutschen Sicherheits- und Verteidigungsindustrie e.V.

Dr. Dominik Schnichels, Abteilungsleiter im Bundesministerium für Wirtschaft und Klimaschutz, Berlin

Olaf Simonsen, Vizepräsident a.D., ehemals Bundesamt für Wirtschaft und Ausfuhrkontrolle (BAFA), Eschborn

Prof. Dr. Walter-Michael Summersberger, Universität Linz

Dr. Bettina Vogl-Lang, Bundesministerium für Finanzen, Wien

Klaus Vorpeil, Rechtsanwalt, Mainz/Bad Kreuznach

Oliver Wieck, ICC Germany e.V., Berlin

Prof. Dr. Peter Witte, ehemals Hochschule des Bundes, Münster

### Ständige Mitarbeiter

Stephan Alexander, Richter am Finanzgericht Düsseldorf

Dr. Gabriela Burkert-Basler, Rechtsanwältin & Partnerin, Burkert – Basler & Partner Rechtsanwälte PartG mbB, München

Dr. Kai Henning Felderhoff, Rechtsanwalt,

AWB Rechtsanwalts-gesellschaft mbH, Münster

Prof. Dr. Dr. h.c. (UA) Lothar Gellert, Hochschule des Bundes, Münster

Prof. Dr. Reginhard Henke, ehemals Hochschule des Bundes, Münster

Hans-Joachim Kampf, Dipl.-Finanzwirt, ehemals Hochschule des Bundes, Münster

Dr. Thomas Möller, Regierungsdirektor, Hauptzollamt Osnabrück

Willi Vögele, Leitender Regierungsdirektor a.D., Freiburg i. Br.

Dr. Carsten Weerth, Dipl.-Finanzwirt, BSc. (Glasgow), LL.M., MA,

Hauptzollamt Bremen

## Inhalt

### Beiträge · Aufsätze · Berichte

Prof. Dr. Hans-Michael Wolfgang/Helge Wieggreffe

■ **Der Carbon Border Adjustment Mechanism** 271

Dr. Lothar Harings/Dr. Julia Hörnig

■ **Nachhaltigkeit im Außenhandel – Sorgfaltspflichten, Sanktionen und Verbote** 277

Leonie Zappel/Laura Al Wazzo

■ **Nachhaltigkeit durch Freihandelsabkommen?** 280

Dr. Thomas Kiefer

■ **Wirtschaftskooperationen mit Lateinamerika stehen vor Zeitenwende** 285

Prof. Dr. Philip Haellmigk

■ **Neues EU-Sanktionsstrafrecht** 291

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff

■ **Entwicklung der EU-Verordnung für künstliche Intelligenz (KI)** 295

Dr. Gabriela Burkert-Basler

■ **International Traffic in Arms Regulations** 297

Michael Lux

■ **Die Reform des UZK** 302

### RechtsprechungsReport

Klaus Vorpeil

■ **OGH: Rückzahlung eines Fremdwährungskredits in der „ausgenützten Währung“** 306

Dr. Kai Henning Felderhoff

■ **Nachträgliche Vorlage von Ursprungserklärungen auf der Rechnung** 308

Klaus Vorpeil

■ **High Court: Zahlungspflicht bei Akkreditiven trotz Sanktionen** 312

### Aus- und Weiterbildung

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff

■ **Rechtsfragen des internationalen elektronischen Handelsgeschäfts** 313

Dr. Klaus Pottmeyer

■ **Die deutschen Allgemeinen Genehmigungen** 317

### Nachrichten

#### GesetzgebungsReport

#### StellenMarkt

finden Sie im „AW-Prax Newsticker“ als separate Ergänzung zum Heft!

### Impressum

269, 307



# AW-Prax **Newsticker**

Ergänzung zur AW-Prax – Zeitschrift für Außenwirtschaft in Recht und Praxis

[reguvis.de/aw-prax](https://reguvis.de/aw-prax)

■ Erweiterung der AW-Prax  
Redaktion

---

■ Handelsbeziehungen  
EU-China

---

■ Ukraine: Präventivmaß-  
nahmen für begrenzte  
Einfuhren in die EU

---

■ „Fit für 55“: Rat verab-  
schiedet wichtige Rechts-  
akte zur Verwirklichung  
der Klimaziele für 2030

---

■ Dokumente zum  
Windsor-Rahmen sind  
veröffentlicht

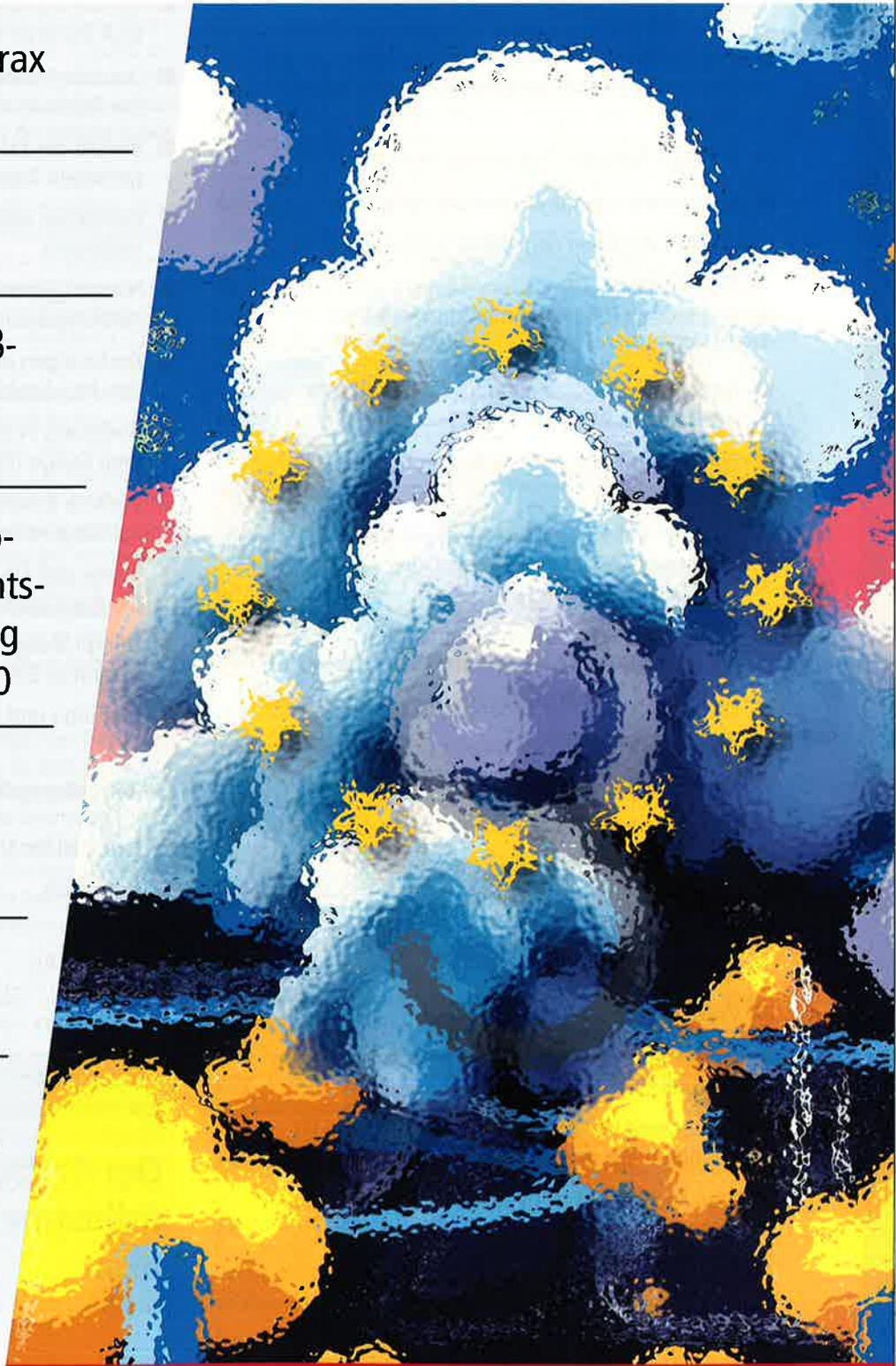
---

■ Gesetzgebungs-  
Report

---

■ StellenMarkt

---



29. Jahrgang · 16. Juni 2023 · Seiten 141–164

**6 / 2023**

 **Reguvis**

Vertriebspartner  
in Österreich:  
**Kitzler Verlag**

**Aktuelle Nachrichten**

<ul style="list-style-type: none"> <li>■ Neue Rubrik „Nachhaltigkeit und Compliance“ – Dr. Lothar Harings übernimmt neuen Fachbereich der AW-Prax-Redaktion 143</li> <li>■ Handelsbeziehungen EU-China 143</li> <li>■ Ukraine: Präventivmaßnahmen für begrenzte Einfuhren in die EU 143</li> <li>■ „Fit für 55“: Rat verabschiedet wichtige Rechtsakte zur Verwirklichung der Klimaziele für 2030 144</li> <li>■ Windsor-Rahmen: Dokumente veröffentlicht 145</li> <li>■ Terrorismuslisten erweitert und geändert 148</li> <li>■ Finanzsanktionen gegenüber Syrien erheblich erweitert 149</li> <li>■ Bundesregierung: Uranmunition ist keine Kernwaffe 149</li> <li>■ Finanzielle Unterstützung für die Streitkräfte der Republik Moldau 149</li> <li>■ Bericht des Europäischen Rechnungshofs zum AEO 150</li> <li>■ Ukraine: Befreiung von Zöllen und Mehrwertsteuer für lebensrettende Güter für zehn Mitgliedstaaten 150</li> <li>■ ATLAS: Fachliche Änderungen ab dem 6.5.2023 151</li> <li>■ Dienstleistung „EU-Trader-Portal und Identitätsmanagement“ 152</li> <li>■ Inbetriebnahme von ICS2 Release 3 152</li> <li>■ UZK-Arbeitsprogramm 153</li> <li>■ ATLAS-Info: Gemeinsame Gesundheits-eingangsdokumente (GGED) 153</li> <li>■ Elfte Verhandlungsrunde zur Vertiefung des ESA-Abkommens 153</li> <li>■ Warenverkehr mit den Seychellen 154</li> <li>■ ATLAS-Info: Waren mit Präferenzursprung in Israel 154</li> <li>■ Aussetzung der Zölle und Zollkontingente für Einfuhren aus der Republik Moldau 154</li> <li>■ Standpunkt der EU zur Änderung der Vietnam-Ursprungsregeln 155</li> <li>■ ATLAS-Info: Pan-Europa-Mittelmeer-Ursprungsregeln 155</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>■ Antidumpingzölle auf Rohrverbindungsstücke 156</li> <li>■ Umgehungseinfuhren indonesischen warmgewalzten Edlstahls über die Türkei 156</li> <li>■ Antidumping: Polyestergerne aus China 156</li> <li>■ Zweiter Handels- und Investitionsdialog zwischen EU und Taiwan 157</li> <li>■ Nichteinhaltung der WTO-Regeln durch die USA im Streit um reife Oliven 157</li> <li>■ Umsatzsteuerliche Maßnahmen zur Förderung des Ausbaus von Photovoltaikanlagen 158</li> <li>■ Bericht der EU-Kommission zu Rechten an geistigem Eigentum in Drittländern 158</li> <li>■ Restriktive Maßnahmen gegen Cyberangriffe verlängert 159</li> <li>■ Hinweisgeberschutzgesetz: Einigung im Vermittlungsausschuss 159</li> <li>■ Änderungen und Ergänzungen der Listen zu den Iran-Sanktionen 159</li> <li>■ Änderung in den Sanktionslisten gegenüber dem Kongo (Zaire) 160</li> <li>■ Weitere Beschränkungen im Kapital- und Zahlungsverkehr 160</li> <li>■ Reise- und Finanzsanktionen in Bezug auf die Republik Moldau 160</li> <li>■ Überprüfung der Sanktionslisten in Bezug auf Myanmar/Birma 161</li> <li>■ Munition und Flugkörper für die Ukraine 161</li> </ul>
---	---

**GesetzgebungsReport**

■ Europäische Union	162
■ Österreich	164

**StellenMarkt**

164

Titelthema der AW-Prax 6/2023:

**Der Carbon Border Adjustment Mechanism**



# RdA

# Recht der Arbeit

Zeitschrift für die Wissenschaft und Praxis des gesamten Arbeitsrechts



WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z253

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

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

## Abhandlungen

- Höpfner, Clemens*  
Tarifvertragsrecht im Spiegel von RdA 129
- Ahrendt, Martina*  
Mitbestimmung im Arbeitsschutz 135
- Burg, Indra*  
Die Konkurrentenklage des Arbeitnehmers  
im öffentlichen Dienst 142
- Chandna-Hoppe, Katja*  
Essentielle Arbeitsmittel und mobile Arbeit 152
- Wiebauer, Bernd*  
Betriebsverfassungsrechtliche Gesamtvertretung  
für fliegendes Personal und Bodenpersonal in  
Luftfahrtunternehmen 160

## Besprechungsaufsätze

- Benecke, Martina*  
Der Achte Senat zur (vermeintlichen) Alters-  
diskriminierung bei Bewerbungen 166
- Denke, Sebastian*  
Der Schutz der Willensfreiheit beim Abschluss  
arbeitsrechtlicher Aufhebungsverträge 171
- Pingel, Gregor*  
Arbeitsrechtliche Folgen unerlaubter  
grenzüberschreitender Arbeitnehmerüberlassung 180



C.H. BECK

# 3/2023

Mai/Juni  
76. Jahrgang S. 129–192



1250202303

# Recht der Arbeit

Zeitschrift für die Wissenschaft und Praxis des gesamten Arbeitsrechts

3/2023

## Abhandlungen

<i>Clemens Höpfner</i>	Tarifvertragsrecht im Spiegel von RdA	129
<i>Martina Abrendt</i>	Mitbestimmung im Arbeitsschutz – Leitlinien der Rechtsprechung	135
<i>Indra Burg</i>	Die Konkurrentenklage des Arbeitnehmers im öffentlichen Dienst	142
<i>Katja Chandna-Hoppe</i>	Essentielle Arbeitsmittel und mobile Arbeit – Normative Verankerung und Grenzen der Pflicht zur Bereitstellung von Arbeitsmitteln durch den Arbeitgeber	152
<i>Bernd Wiebauer</i>	Betriebsverfassungsrechtliche Gesamtvertretung für fliegendes Personal und Bodenpersonal in Luftfahrtunternehmen – Grenzen der tariflichen Regelungsbefugnis nach § 117 Abs. 2 BetrVG	160

## Besprechungsaufsätze

<i>Martina Benecke</i>	Der Achte Senat zur (vermeintlichen) Altersdiskriminierung bei Bewerbungen: Differenziertes zur Rechtfertigung, Unklares zum Rechtsmissbrauch	166
<i>Sebastian Denke</i>	Der Schutz der Willensfreiheit beim Abschluss arbeitsrechtlicher Aufhebungsverträge – Zugleich eine Besprechung des Urteils des BAG v. 24.2.2022 – 6 AZR 333/21	171
<i>Gregor Pingel</i>	Arbeitsrechtliche Folgen unerlaubter grenzüberschreitender Arbeitnehmerüberlassung – Zugleich eine Besprechung des Urteils des BAG v. 26.4.2022 – 9 AZR 228/21	180

## Entscheidungsbesprechung

<i>Sudabeh Kamanabrou</i>	Außerordentliche Kündigung nach Vortäuschen der Impfunfähigkeit Anmerkung zu LAG Schleswig-Holstein v. 24.11.2022 – 4 Sa 139/22 und v. 7.12.2022 – 5 Sa 82/22	188
---------------------------	--	-----

## Personalia

Martin Hensler zum 70. Geburtstag	191
Hansjörg Otto zum 85. Geburtstag	192

# DER KONZERN

www.der-konzern.de

6

Seite 241 – 288  
Juni 2023  
21. Jahrgang

» Konzernrecht • Steuerrecht • Rechnungslegung

Herausgeber: Prof. Dr. Stefan Simon • Prof. Dr. Andreas Cahn • Dr. Klaus  
Prof. Dr. Ingo Stangl • Prof. Dr. Hans-Joachim Böcking • Prof. Dr. Norbert

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z 213

## AUFSÄTZE

- Stefan Weinberger*  
Die erweiterte Kürzung des Gewerbeertrags bei Organträgern 241
- Marten von der Heide/Jana Wagner/Daniel Volkmann/Annika Weber*  
Status quo der Nachhaltigkeitsberichterstattung von großen nicht-kapitalmarktorientierten  
Unternehmen in Deutschland – Eine empirische Analyse von Tochter- und Einzelunternehmen 244
- Georg Lanfermann/Josef Baumüller*  
Anwendungsfragen zur Nachhaltigkeitsberichterstattung im Konzern nach der CSRD (Teil 3) 252

## KOMPAKT

- Alena Grondorf*  
Körperschaftsteuerrechtliche Organschaft im Fall der Insolvenz 257
- Jürgen Brandt*  
Anforderungen an die tatsächliche Durchführung eines Gewinnabführungsvertrags 258
- Christian Zwirner/Julia Busch*  
E-DRÄS 13 mit Änderungen an DRS 20 und DRS 21 veröffentlicht 260

## ENTSCHEIDUNGEN

- BGH*  
Schenkungsanfechtung: Zur Unentgeltlichkeit einer Dividendenzahlung an den Aktionär 261
- KG Berlin*  
Veränderung der Firma und des Gesellschaftsgegenstands: Zur Versicherungspflicht des  
Geschäftsführers entsprechend § 8 Abs. 2 GmbHG 265
- BFH*  
Keine Auflösung der für die Altgesellschafter anlässlich des Eintritts eines Neugesellschafters gebildeten  
negativen Ergänzungsbilanzen bei nachfolgendem entgeltlichem Ausscheiden des neu Eingetretenen 267
- BFH*  
Einbringung gegen Gewährung von Gesellschaftsrechten – Vollentgeltliche Übertragung eines  
Wirtschaftsguts des Privatvermögens auf eine gewerbliche PersGes. bei anteiliger Gutschrift des ein-  
gebrachten Werts auf dem Kapitalkonto I und dem gesamthänderisch gebundenen Rücklagenkonto 272
- FG Berlin-Brandenburg*  
Gebührenfestsetzung bei einer verbindlichen Auskunft 275

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

- OFD Karlsruhe*  
Bearbeitung von Anträgen auf Erteilung verbindlicher Auskünfte 283

Im Abonnement enthalten:

Owlit  
Suchen. Finden. Wissen.

FACHMEDIEN  
otto schmidt

## AUFSÄTZE

### STEUERRECHT

Gewerbsteuer

**Die erweiterte Kürzung des Gewerbeertrags bei Organträgern**

**Dr. Stefan Weinberger, Frankfurt/M.**

Die erweiterte Kürzung des Gewerbeertrags in Fällen der Organshaft befasst die Finanzgerichte im Hinblick darauf, ob die Organshaft der Kürzungsberechtigung von Immobilienunternehmen bestimmte Grenzen setzt und dadurch eine Kürzung ausschließen kann. Prominent sind aktuell die Fälle der Vermietung von Grundbesitz innerhalb der Organshaft mit Weitervermietung an Dritte. Praxiserfahrungen zeigen jedoch, dass die Finanzverwaltung teils auch Geschäftsbeziehungen außerhalb der Organshaft aufgreift und hierbei Organträgern die erweiterte Kürzung generell versagen möchte. Obwohl sie die separate Anwendbarkeit der erweiterten Kürzung auf Organträger anerkennt, geht die Finanzverwaltung dabei zu Unrecht von einer eigenen schädlichen Nebentätigkeit aus.

DK1438698

S. 241

### RECHNUNGSLEGUNG/CORPORATE GOVERNANCE

Corporate Governance

**Status quo der Nachhaltigkeitsberichterstattung von großen nicht-kapitalmarktorientierten Unternehmen in Deutschland – Eine empirische Analyse von Tochter- und Einzelunternehmen**

**Marten von der Heide, M.Sc. / Jana Wagner, M.Sc., beide Göttingen / Daniel Volkmann, M.Sc. / Annika Weber, M.Sc., beide Tübingen**

Im Berichtsjahr 2025 fallen erstmals große nicht-kapitalmarktorientierte Unternehmen unter die CSRD, die den Anwendungsbereich der gegenwärtig gültigen NFRD erweitert. Der Beitrag untersucht den Status quo der CSR-Berichterstattung für eine branchen- und größengewichtete Stichprobe von 204 großen deutschen nicht-kapitalmarktorientierten Unternehmen.

DK1435928

S. 244

Nachhaltigkeitsberichterstattung

**Anwendungsfragen zur Nachhaltigkeitsberichterstattung im Konzern nach der CSRD (Teil 3)**

**WP/StB Georg Lanfermann, Berlin / Dr. Josef Baumüller, Wien**

Die CSRD weitet den Kreis der Unternehmen und Konzerne, die zur Erstellung von Berichten über die eigene Nachhaltigkeitsleistung verpflichtet sind, massiv aus. So entstehen komplexe Fallkonstellationen, die mit Auslegungsfragen sowohl im Hinblick auf das Vorliegen einer Berichtspflicht wie auf die daran knüpfenden Folgen einhergehen. Die Serie widmet sich der Ausarbeitung solcher Konstellationen, die in Konzernverbänden auftreten können und für die Praxis besonders relevant sind. Im vorliegenden Teil werden spezifische Fragen für Mischkonzerne behandelt.

DK1439426

S. 252

## KOMPAKT

### STEUERRECHT

Körperschaftsteuer

**Körperschaftsteuerrechtliche Organshaft im Fall der Insolvenz**

**StBin Dipl.-Fw. (FH) Alena Grondorf, M. Sc., Aachen**

DK1436284

S. 257

Körperschaftsteuer

**Anforderungen an die tatsächliche Durchführung eines Gewinnabführungsvertrags**

**Prof. Jürgen Brandt, München**

DK1439040

S. 258

### RECHNUNGSLEGUNG/CORPORATE GOVERNANCE

Handelsbilanzrecht/Rechnungslegung

**E-DRÄS 13 mit Änderungen an DRS 20 und DRS 21 veröffentlicht**

**WP/StB Prof. Dr. Christian Zwirner / WP/StB Dr. Julia Busch, beide München**

DK1435929

S. 260

## ENTSCHEIDUNGEN

### KONZERNRECHT

Insolvenzrecht

**Schenkungsanfechtung: Zur Unentgeltlichkeit einer Dividendenzahlung an den Aktionär**

**BGH, Urteil vom 30.03.2023 – IX ZR 121/22**

DK1439192

S. 261

GmbH-Recht

**Veränderung der Firma und des Gesellschaftsgegenstands: Zur Versicherungspflicht des Geschäftsführers entsprechend § 8 Abs. 2 GmbHG**

**KG Berlin, Beschluss vom 14.10.2022 – 22 W 48/22**

DK1439427

S. 265

### STEUERRECHT

Bilanzsteuerrecht

**Keine Auflösung der für die Altgesellschafter anlässlich des Eintritts eines Neugeschafter gebildeten negativen Ergänzungsbilanzen bei nachfolgendem entgeltlichem Ausscheiden des neu Eingetretenen**

**BFH, Urteil vom 23.03.2023 – IV R 27/19**

DK1440077

S. 267

Bilanzsteuerrecht

**Einbringung gegen Gewährung von Gesellschaftsrechten – Vollentgeltliche Übertragung eines Wirtschaftsguts des Privatvermögens auf eine gewerbliche PersGes. bei anteiliger Gutschrift des eingebrachten Werts auf dem Kapitalkonto I und dem gesamthänderisch gebundenen Rücklagenkonto**

**BFH, Urteil vom 23.03.2023 – IV R 2/20**

DK1440076

S. 272

Abgabenordnung

**Gebührenfestsetzung bei einer verbindlichen Auskunft**

**FG Berlin-Brandenburg, Urteil vom 09.06.2022 – 9 K 9084/21**

DK1439249

S. 275

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

### STEUERRECHT

Abgabenordnung

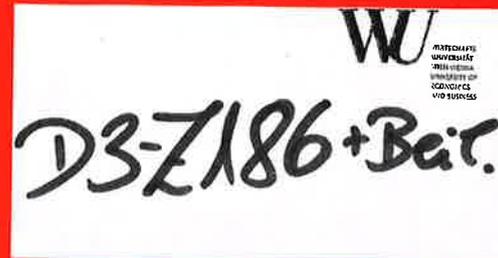
**Bearbeitung von Anträgen auf Erteilung verbindlicher Auskünfte**

**OFD Karlsruhe, Verfügung vom 28.04.2023 – S 0224 [FMNR202300779]**

DK1439277

S. 283

# JuS



7/2023

63. Jahrgang

Seiten 617–704

ZEITSCHRIFT FÜR STUDIUM UND REFERENDARIAT

AUS DEM INHALT:

**AUFSATZ**

*Prof. Dr. Wolfgang Hoffmann-Riem*  
Die digitale Transformation als rechtliche  
Herausforderung

**STUDIUM**

*Prof. Dr. Markus Würdinger*  
Konkludente Willenserklärungen  
*Wiss. Referent Dr. Boas Kümper*  
Grundprobleme des Bauens im Außenbereich

**REFERENDARIAT**

*Richter Dr. Marc-Christian Pieronczyk*  
Die Klauselerteilungsklage gem. § 731 ZPO

**FALLBEARBEITUNG**

*Akad. Rätin a. Z. Dr. Theresa Schweiger*  
Anfängerklausur – Strafrecht: Eine Feier mit tödlichen  
Folgen

*Prof. Dr. Lutz Haertlein und*  
*Wiss. Mitarbeiter Marcus Stößer*  
(Original-)Referendarexamensklausur – Zivilrecht:  
Besitz, Eigentum und Gesamtschuld – Skulptur auf  
Abwegen

*Prof. Dr. Alexander Thiele und*  
*Wiss. Mitarbeiterin Lara Schmidt*  
(Original-)Referendarexamensklausur – Öffentliches  
Recht: Europarecht und Grundrechte – Eine Pflege-  
kammer aus Europa



# 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 Rönau

Präsident des BVerfG a. D. Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Andreas Voßkuhle

## Schriftleitung

Rechtsanwalt Dr. David Herbold  
Rechtsanwältin Dr. Urte Hüsich

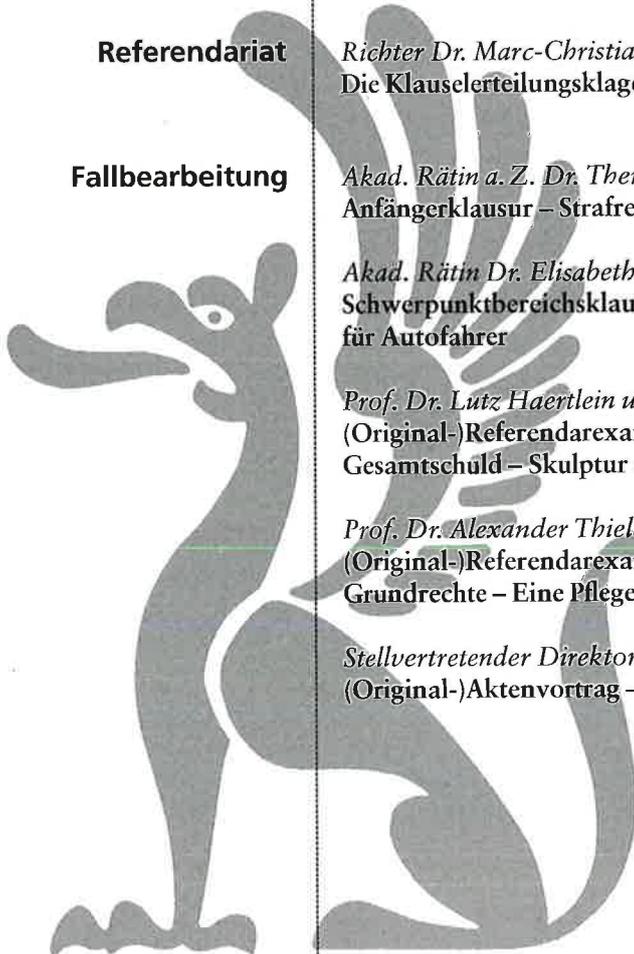
# JuS

63. Jahrgang  
Juli 2023 · Heft 7  
www.JuS.de

## Beirat

Prof. Dr. Tristan Barczak, LL. M. – Ass. iur. 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.

<b>Aufsatz</b>	<i>Prof. Dr. Wolfgang Hoffmann-Riem</i> Die digitale Transformation als rechtliche Herausforderung	617
<b>Studium</b>	<i>Prof. Dr. Markus Würdinger</i> Konkludente Willenserklärungen	627
	<i>Jun.-Prof. Dr. Stephan Gräf und Rechtsreferendar Sebastian Reif</i> „Echte“ und „unechte“ Schockschäden im Lichte der aktuellen BGH-Rechtsprechung	633
	<i>Wiss. Referent Dr. Boas Kümper</i> Grundprobleme des Bauens im Außenbereich – Funktion, Systematik und prüfungsrelevante Rechtsfragen des § 35 BauGB	638
<b>Referendariat</b>	<i>Richter Dr. Marc-Christian Pieronczyk</i> Die Klauselerteilungsklage gem. § 731 ZPO	642
<b>Fallbearbeitung</b>	<i>Akad. Rätin a. Z. Dr. Theresa Schweiger</i> Anfängerklausur – Strafrecht: Eine Feier mit tödlichen Folgen	647
	<i>Akad. Rätin Dr. Elisabeth Rossa und Wiss. Mitarbeiterin Dr. Rosa Maria Weißer</i> Schwerpunktbereichsklausur – Öffentliches Recht: Europarecht – Krisenzeiten für Autofahrer	655
	<i>Prof. Dr. Lutz Haertlein und Wiss. Mitarbeiter Marcus Stößer</i> (Original-)Referendarexamensklausur – Zivilrecht: Besitz, Eigentum und Gesamtschuld – Skulptur auf Abwegen	660
	<i>Prof. Dr. Alexander Thiele und Wiss. Mitarbeiterin Lara Schmidt</i> (Original-)Referendarexamensklausur – Öffentliches Recht: Europarecht und Grundrechte – Eine Pflegekammer aus Europa	668
	<i>Stellvertretender Direktor des AG Stephan Engelhorn</i> (Original-)Aktenvortrag – Zivilrecht: Familiensache Haller	675



## 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, Mainz  
 Prof. Dr. Anna-Bettina Kaiser, LL. M., Berlin  
 Prof. Dr. Jan-Henrik Klement, Freiburg  
 Prof. Dr. Mehdiad 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. Sebastian Omlor</i>	<b>Kein Verbraucherbaupvertrag bei Einzelgewerken</b> BGH, Urt. v. 16.3.2023 – VII ZR 94/22, NZBau 2023, 375	683
	<i>Prof. Dr. Gerald Mäsch</i>	<b>Gleisblockade als Sachbeschädigung</b> BGH, Urt. v. 27.9.2022 – VI ZR 336/21, NJW 2022, 3789	685
	<i>Prof. Dr. Burkhard Boemke</i>	<b>Arbeitszeiterfassung</b> BAG, Beschl. v. 13.9.2022 – 1 ABR 22/21, NJW 2023 383	687
	<i>Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt</i>	<b>Geschäftsführerhaftung bei der GmbH &amp; Co. KG</b> BGH, Urt. v. 14.3.2023 – II ZR 162/21, WM 2023, 915	690
Strafrecht	<i>Prof. Dr. Bernd Hecker</i>	<b>Reichweite des transnationalen Doppelbestrafungsverbots</b> EuGH, Urt. v. 23.3.2023 – C-365/21, BeckRS 2023, 4924	692
	<i>Prof. Dr. Matthias Jahn</i>	<b>Luftpumpe als Scheinwaffe</b> BGH, Beschl. v. 28.3.2023 – 4 StR 61/23, BeckRS 2023, 8071	694
	<i>Prof. Dr. Jörg Eisele</i>	<b>Brandstiftungsvorsatz bei mittelbarem Inbrandsetzen</b> BGH, Beschl. v. 25.10.2022 – 4 StR 268/22, BeckRS 2022, 45426	696
Öffentliches Recht	<i>Prof. Dr. Friedhelm Hufen</i>	<b>Elternrecht und Kindeswohl</b> BVerfG, Beschl. v. 5.9.2022 – 1 BvR 65/22, NJW 2022, 3570	698
	<i>Prof. Dr. Thomas Wischmeyer</i>	<b>Staatliche Förderung politischer Stiftungen</b> BVerfG, Urt. v. 22.2.2023 – 2 BvE 3/19, NJW 2023, 831	701
	<i>Prof. Dr. Christian Waldhoff</i>	<b>Carsharing als Gemeingebrauch</b> OVG Berlin-Brandenburg, Beschl. v. 26.10.2022 – OVG 1 S 56/22, NVwZ 2023, 184	703

**WWM****WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN****Zeitschrift  
für Wirtschafts-  
und Bankrecht****25**24. Juni 2023  
77. Jahrgang  
Seiten 1205-1252**Redaktion:**Rechtsanwalt  
Dr. Christopher Kienle,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt  
Dr. Andreas Lange,  
Frankfurt a. M.Prof. Dr. Tobias Lettl,  
PotsdamRechtsanwalt  
Dr. Helmut Merkel,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt  
Arne Wittig,  
Frankfurt a. M.**Redaktionsbeirat:**Rechtsanwalt  
Thorsten Höche,  
BerlinProf. Dr. Jens-Hinrich Binder,  
TübingenVizepräsident des BGH  
Prof. Dr. Jürgen Ellenberger,  
KarlsruheRechtsanwältin  
Dr. Anna Heidelberg,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwältin  
Dr. Karen Kuder,  
Frankfurt a. M.Richterin am BGH  
Ilse Lohmann,  
KarlsruheProf. Dr. Peter O. Mülbert,  
Mainz**WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN  
TEIL IV**

Postverlagsort Frankfurt a. M.

**AUS DEM INHALT:****D3-Z187**

Seite 1205

Rechtsanwälte Dr. Moritz Keller und Dr. Sunny Kapoor, Frankfurt a. M.  
Climate Change Litigation: Der Klimawandel und die Haftungsrisiken für Finanzinstitute

Seite 1210

Rechtsanwalt Dr. Thomas Fademrecht, Crailsheim  
Zum Einfluss der EU-Klausel-Richtlinie auf die Auslegung des nationalen Verjährungsrechts

Seite 1218

BGH, 4.5.2023 – IX ZR 157/21

Zur Wirksamkeit von Darlehensverträgen, die zwischen dem Inhaber einer Apotheke und einer Gesellschaft geschlossen worden sind, die verschiedene Dienstleistungen für diese Apotheke erbringt und die sich ein bedingungsloses Optionsrecht zum Erwerb der Apotheke hat versprechen lassen

Seite 1223

OLG Frankfurt a. M., 19.4.2023 – 13 U 82/22

Zur Frage der Investition in Krypto-Währungen  
– hier: Bitcoin/Ethereum – aus Gefälligkeit

Seite 1226

OLG Karlsruhe, 24.1.2023 – 17 U 446/21

Zu Rechtsnatur eines Bausparvertrages zur späteren Tilgung von Verbraucherdarlehen, Anforderungen an Widerrufsinformation bei verbundenen Verträgen und der Frage etwaiger Unschädlichkeit fehlerhafter Belehrung

Seite 1240

BGH, 20.4.2023 – IX ZR 44/22

Anwendung des Kleinbeteiligtenprivilegs im Fall der Rückzahlung eines Darlehens

**Mit Beiträgen zu den Themen des  
Bankrechtstages 2023 in Frankfurt a. M.**

## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

Rechtsanwälte Dr. Moritz Keller und Dr. Sunny Kapoor, Frankfurt a. M.  
Climate Change Litigation: Der Klimawandel und die Haftungsrisiken für Finanzinstitute 1205

Rechtsanwalt Dr. Thomas Fademrecht, Crailsheim  
Zum Einfluss der EU-Klausel-Richtlinie auf die Auslegung des nationalen Verjährungsrechts 1210

### Rechtsprechung

#### Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

Bundesgerichtshof 4.5.2023 IX ZR 157/21\* Zur Wirksamkeit von Darlehensverträgen, die zwischen dem Inhaber einer Apotheke und einer Gesellschaft geschlossen worden sind, die verschiedene Dienstleistungen für diese Apotheke erbringt und die sich ein bedingungsloses Optionsrecht zum Erwerb der Apotheke hat versprechen lassen 1218

OLG Frankfurt a. M. 19.4.2023 13 U 82/22\* Zur Frage der Investition in Krypto-Währungen – hier: Bitcoin/Ethereum – aus Gefälligkeit 1223

OLG Karlsruhe 24.1.2023 17 U 446/21\* Zu Rechtsnatur eines Bausparvertrages zur späteren Tilgung von Verbraucherdarlehen, Anforderungen an Widerrufsinformation bei verbundenen Verträgen und der Frage etwaiger Unschädlichkeit fehlerhafter Belehrung 1226

#### Gesellschaftsrecht

Bundesgerichtshof 28.3.2023 II ZB 11/22\* Keine Eintragung eines Vereins wegen Verstoßes gegen § 2 Abs. 1, § 5 Abs. 1 Satz 1 StBerG in das Vereinsregister, dessen satzungsmäßige Tätigkeit darin besteht, unentgeltliche Hilfeleistung in Steuersachen durch Studierende unter Anleitung beruflich vorgebildeter und erfahrener Praktiker für Studenten zu erbringen 1230

OLG Celle 20.3.2023 9 W 24/23\* Zu den inhaltlichen Erfordernissen an die Versicherung des Geschäftsführers nach § 8 Abs. 3 GmbHG 1239

#### Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

Bundesgerichtshof 20.4.2023 IX ZR 44/22\* Anwendung des Kleinbeteiligtenprivilegs im Fall der Anfechtung der Rückzahlung eines Darlehens schon dann, wenn bei dem Gesellschafter die Voraussetzungen im Zeitraum von einem Jahr vor Beantragung des Insolvenzverfahrens vorliegen; keine der Anwendbarkeit des Kleinbeteiligtenprivilegs entgegenstehende koordinierte Finanzierung, wenn der geringfügig beteiligte Gesellschafter einer darlehensgleichen Leistung an den Schuldner in der Gesellschafterversammlung zustimmt, ohne zugleich eine über seine Rolle hinausgehende unternehmerische Verantwortung zu übernehmen 1240

Bundesgerichtshof 16.3.2023 IX ZB 28/22 Zur fortbestehenden Wirksamkeit der von oder gegenüber einem Insolvenz- oder Gesamtvollstreckungsverwalter vorgenommenen Rechtshandlungen (hier gerichtliche Zustellungen und damit in Lauf gesetzte Fristen) nach seiner Abberufung auch gegenüber dem neu bestellten Verwalter 1242

Zur Wahl des Insolvenzverwalters, die Rücknahme des 1244  
Widerspruchs gegenüber dem anmeldenden Gläubiger  
oder aber gegenüber dem Insolvenzgericht zu erklären;  
zu seiner Pflicht, nach der Rücknahme eines zuvor durch  
ihn erhobenen Widerspruchs – jedenfalls bei einem vor-  
läufigen Bestreiten – auf eine Berichtigung der Insolvenztabelle hinzuwirken.

**Sonstiges**

Für die Klagebefugnis eines Verbands grundsätzlich un- 1247  
erheblich, über welche mitgliedschaftlichen Rechte des-  
sen – mittelbare oder unmittelbare – Mitglieder verfügen



# EUROBÖRSENTAG

– Herausforderung Altersversorgung

5. Juli in der IHK Frankfurt



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

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

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

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

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

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

Verlag: Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Keppler, Lehmann GmbH & Co. KG, Postfach 11 09 32, 60044 Frankfurt a. M.; Düsseldorf Straße 16, 60329 Frankfurt a. M., Geschäftsführung: Mirjam Pütz (Vorsitzende), Axel Harms, Torsten Ulrich

Redaktionsleiter: Dr. Andreas Lange (0 69) 27 32-164, E-Mail: a.lange@wmrecht.de; Lektorat: Sandra Emmerich (0 69) 27 32-172, E-Mail: s.emmerich@wmrecht.de; Petra Schupp (0 69) 27 32-197, E-Mail: p.schupp@wmrecht.de; Redaktionsassistentin: Sylvia Mahler (0 69) 27 32-188, E-Mail: s.mahler@wmrecht.de

Anzeigen: Stephan Mänecke (069) 27 32-567, E-Mail: s.maenecke@wmrecht.de; Vertrieb/Nachbestellungen: (0 69) 27 32-142, Telefax (0 69) 23 26 85, E-Mail: vertrieb@wmgruppe.de

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

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

Bei Einzelbezug des Teils IV der WERTPAPIER-MITTEILUNGEN beträgt der Abonnementpreis monatlich € 139,90 (inkl. MwSt. und 3 Online-Nutzern) + € 8,95 Versandkostenzuschlag (inkl. MwSt.). Auslandsbezug ohne Mehrwertsteuer + € 10,10 Versandkostenzuschlag.

Im Preis inbegriffen sind die jährlichen zwei Einbanddecken.

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

Abbestellungen nur zum Quartalsende bei dreiwöchiger Kündigungsfrist.

©2023 Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Frankfurt am Main – ISSN 0342-6971

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

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

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

## WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV

6/2023

S. 265–316, ART.-NR. 121–146

Juni 2023

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z137

# ZFR

ZEITSCHRIFT FÜR FINANZMARKTRECHT

Herausgeber: Olaf Riss, Martin Winner,  
Rainer Wolfbauer

SCHWERPUNKT:

MiCAR

## EDITORIAL

» **Nicolas Raschauer:** MiCAR *ante portas* – der neue große Wurf?

## BEITRÄGE

» **Oliver Völkel:** MiCAR versus MiFID – Wann ist ein vermögenswertreferenzierter Token kein Finanzinstrument?

» **Raphael Toman/Fabian Schinerl:** *Non Fungible Token* – unreguliert?

» **Thomas Stern:** Die Vermögenswertreserve – Liquiditätsregulierung für Token-Emittenten in der MiCAR

## JUDIKATUR

» **EuGH:** Erfolgsbezogene Informationspflicht des Zahlungsdienstleisters zur Identifizierung des Begünstigten

» **VwGH:** Erneut unzulässiger Alternativvorwurf bei der Bestrafung einer Bank wegen Sorgfaltspflichtverstößen

» **OGH:** Fremdwährungskredite, Bestimmtheit des Vertrags und Trennungsmo-  
dell

» **BVwG:** Rechtsstellung der AIF-Anteilhaber im Konkurs des AIFM



## EDITORIAL MiCAR ante portas – der neue große Wurf?

265

Mit der jüngst im ABl veröffentlichten VO über Märkte für Kryptowerte (MiCAR) unterwirft der europäische Gesetzgeber die im letzten Jahrzehnt aufgeblühte Kryptowelt einem in weiten Teilen an die MiFID II angelehnten Regelungsregime. Damit wird zum einen Aufsichtsarbitrage für eine bislang überwiegend unregulierte Branche unterbunden, zum anderen eine gewisse Rechtssicherheit für Anleger und Dienstleister geschaffen. Doch welche Probleme kommen damit auf die Jurisprudenz zu, welche Mängel und Lücken weist MiCAR auf?

## BEITRÄGE

### Oliver Völkel: MiCAR versus MiFID – Wann ist ein vermögenswertreferenzierter Token kein Finanzinstrument?

268

Noch nicht einmal richtig auf der Welt, stellen sich unter der neuen VO über Märkte für Kryptowerte (MiCAR) bereits die ersten Auslegungs- und Abgrenzungsfragen. Insb der Begriff des vermögenswertreferenzierten Tokens rückt hier ins Zentrum der Aufmerksamkeit. Denn die Idee dahinter – Wertstabilität durch Bezugnahme auf bestimmte Vermögenswerte – ähnelt jener von derivativen Finanzinstrumenten. Kryptowerte, die als Finanzinstrument zu qualifizieren sind, fallen aber nicht in den Anwendungsbereich der MiCAR. Ein genaues Begriffsverständnis ist daher essentiell.

### Raphael Toman/Fabian Schinerl: Non Fungible Token – unreguliert?

276

Gespannt blickte die Kryptobranche am 20. 4. 2023 nach Straßburg: Mit überwältigender Mehrheit beschloss das Europäische Parlament die Markets in Crypto-Assets Regulation (MiCAR). Kurz darauf, am 16. 5. 2023, nahm auch der Rat die Verordnung förmlich an. Eine spezielle Kategorie von Kryptowerten hat im Gesetzgebungsprozess für besondere Spannungen gesorgt – die Rede ist vom Non Fungible Token (NFT). Sind NFT nun von der MiCAR erfasst? Eine erste Analyse zeigt – auf den Inhalt kommt es an!

### Thomas Stern: Die Vermögenswertreserve – Liquiditätsregulierung für Token-Emittenten in der MiCAR

282

Am 9. 6. 2023 wurde der finale Text zur MiCAR, die ein vollharmonisiertes aufsichtsrechtliches Regelwerk für Kryptoanbieter etabliert, im ABl der EU veröffentlicht. Dabei einigten sich die europäischen Gesetzgeber auch auf eine spezifische Liquiditätsregulierung für Token-Emittenten.

## JUDIKATUR

### EuGH

- |   |     |
|---|-----|
| Ⓜ Erfolgsbezogene Informationspflicht des Zahlungsdienstleisters zur Identifizierung des Begünstigten | 286 |
| Ⓜ Nichtigkeit eines Fremdwährungskreditvertrags infolge missbräuchlicher Klauseln                     | 288 |
| Ⓜ Zur Missbräuchlichkeit einer Ausschlussklausel im Versicherungsvertrag                              | 290 |

### VwGH

- |   |     |
|---|-----|
| Erneut unzulässiger Alternativvorwurf bei der Bestrafung einer Bank wegen Sorgfaltspflichtverstößen | 292 |
|---|-----|

### OGH

#### »BANKRECHT

- |  |     |
|--|-----|
| Keine Abgeltung der Minderkilometer eines Leasingfahrzeuges                    | 294 |
| Keine gerichtliche Hinterlegung bei schuldhaft verursachtem Prätendentenstreit | 296 |



Fremdwährungskredit: Bestimmtheit der geschuldeten Kreditsumme und „Trennungsmodell“	297
Fremdwährungskredit: Bestimmtheit des Kreditvertrags	298
Keine Haftung des Bundes wegen behaupteten Fehlverhaltens der FMA	300
Privilegierte Einlagensicherung einer Firmenpension	300
Zur Anfechtung der Eigentumsübertragung an einer Liegenschaft	301

#### »VERSICHERUNGSRECHT

Kostendeckung für die Anspruchsfeststellung und -abwehr in der Haftpflichtversicherung	303
--	-----

#### BVwG

#### »AUFSICHTSRECHT

Unterlassene Anzeige nach Überschreiten der 4%-Schwelle einer Beteiligung	305
Zur Rechtsstellung der AIF-Anteilhaber im Konkurs des AIFM	307
Keine aufschiebende Wirkung gegen bescheidmäßige Untersagung eines unerlaubten Einlagengeschäfts	309

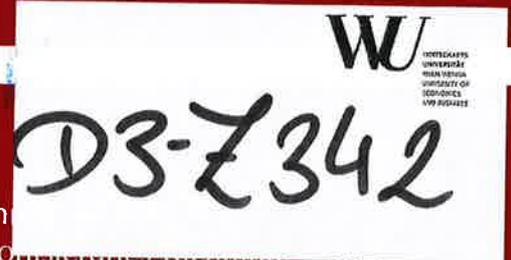
#### AKTUELLES (Rainer Wolfbauer)

Aktuelle Gesetzesvorhaben	311
EU-Richtlinie zur Rückverfolgung von Kryptowertetransfers im ABL	312
Gemeinsame Leitlinien von EBA und ESMA für den SREP von Wertpapierfirmen	312
Leitlinien der EBA zum Fern-Kundenannahmeprozess nach der GeldwäscheRL	313
Veröffentlichung des Herabschreibungs- und Umwandlungs- sowie des Bail-in-Implementierungsmechanismus: Leitlinien der EBA	314

#### REZENSIONEN

<b>Stephan Korinek/Gerhard Saria/Stanslava Saria:</b> VAG – Versicherungsaufsichtsgesetz Kommentar, 39.–41. Lfg. (Rainer Wolfbauer)	315
<b>Iris Leixner:</b> Kurzkommentar zum ZaDiG 2018, 3. Aufl. (Christian Zib)	315

<b>Impressum</b>	316
------------------	-----



Geschäftsführende Herausgeber:  
Prof. Dr. Reinhard Bork, Hamburg  
RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

**Christian Berger**  
Lizenzen im Pre-Pack-Verfahren  
des Vorschlags der EU-Harmonisierungs-Richtlinie

**Jonas Schwarz**

Die Anerkennung des englischen Part 26A-  
Restructuring Plan-Verfahrens in Deutschland S. 478

*BGH, 20. 4. 2023*

Kleinbeteiligtenprivileg bei Anfechtung der Rück-  
zahlung des Darlehens eines Gesellschafters S. 483

*BGH, 18. 4. 2023*

Internationale Zuständigkeit bei Sitzverlegung  
nach Entstehung eines Anspruchs S. 486

*BFH, 19. 1. 2023*

Aufteilung der während des Insolvenzverfah-  
rens anfallenden Einkommensteuer zwischen  
dem Insolvenzverwalter und dem nichtselbst-  
ständig tätigen Insolvenzschuldner S. 487

*AG Hamburg, 17. 3. 2023*

Aufhebung der von einem Geschäftsführer  
ohne Vertretungsmacht gestellten Restruktu-  
rierungsanzeige (m. Anm. **Philipp Zehlicke/**  
**Jonah Krafczyk**) S. 519



RWS Verlag  
Kommunikationsforum GmbH & Co. KG



*Geschäftsführende Herausgeber:*

Prof. Dr. Reinhard Bork, Hamburg  
RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

*Herausgeberbeirat:*

Prof. Dr. Moritz Brinkmann, Bonn  
RA Prof. Dr. Lucas Flöther, Halle  
Prof. Dr. Florian Jacoby, Bielefeld  
Vors. Richter am BGH a. D.  
Prof. Dr. Godehard Kayser, Karlsruhe  
RA Prof. Dr. Christian Pleister, Berlin  
Prof. Dr. Carsten Schäfer, Mannheim  
RAin Dr. Alexandra Schluck-Amend, Stuttgart

RA Dr. Jens M. Schmidt, Wuppertal  
Richter am OLG Prof. Dr. Dominik Skauradszun,  
Fulda/Frankfurt a. M.  
RA Dr. Andreas Spahlinger, Stuttgart  
Prof. Dr. Christoph Thole, Köln  
RA Dr. Lars Westpfahl, Hamburg  
WP/StB Karsten Zabel, Essen

## Inhaltsverzeichnis

### Aufsätze

*Christian Berger, Leipzig*

Lizenzen im Pre-Pack-Verfahren nach Art. 27 des Vorschlags der EU-Harmonisierungs-Richtlinie –  
Insolvenzfestigkeit von Lizenzverträgen durch die europäische Hintertür? ..... 473

*Jonas Schwarz, Frankfurt/M.*

Die Anerkennung des englischen Part 26A-Restructuring Plan-Verfahrens in Deutschland ..... 478

### Rechtsprechung

#### Insolvenzrecht

*BGH v. 20. 4. 2023 – IX ZR 44/22*

Kleinbeteiligtenprivileg bei Anfechtung der Rückzahlung des Darlehens eines Gesellschafters ..... 483

*BGH v. 18. 4. 2023 – II ZR 184/21*

Internationale Zuständigkeit bei Sitzverlegung nach Entstehung eines Anspruchs ..... 486

Sämtliche Ausgaben auf [zri-online.de](http://zri-online.de) mit komfortabler Suchfunktion – für Abonnenten kostenfrei.

*BFH v. 19. 1. 2023 – III R 44/20 +*

Aufteilung der während des Insolvenzverfahrens anfallenden Einkommensteuer zwischen dem Insolvenzverwalter und dem nichtselbstständig tätigen Insolvenzschuldner ..... 487

*BFH v. 13. 12. 2022 – VII R 49/20 +*

Verbindlichkeiten aus Energiesteuer als Masseverbindlichkeiten ..... 491

*OLG Saarbrücken v. 5. 4. 2023 – 5 U 54/21*

Auswirkungen eines nach französischem Recht eröffneten Insolvenzverfahrens auf zuvor erhobene Klage ..... 495

*OLG Brandenburg v. 23. 3. 2023 – 10 U 104/21*

Keine Geltendmachung von Forderungen durch Kanzleiabwickler nach Eröffnung des Insolvenzverfahrens ..... 510

*OLG Karlsruhe v. 1. 12. 2022 – 24 VA 4/22*

Einsicht in die Insolvenzakte durch Dritte ..... 512

*SG Gießen v. 15. 5. 2023 – S 14 AL 4/23*

Zahlungsunfähigkeit bei Erfüllung eines Insolvenzplans ..... 514

## **Restrukturierungsrecht**

---

*AG Hamburg v. 17. 3. 2023 – 61c RES 1/23*

Aufhebung der von einem Geschäftsführer ohne Vertretungsmacht gestellten Restrukturierungsanzeige (m. Anm. **Philipp Zehlicke/Jonah Krafczyk**) ..... 519

## **Report**

---

Stellungnahme des VID zum Gesetzentwurf zur Umsetzung der Richtlinie (EU) 2020/1828 über Verbandsklagen zum Schutz der Kollektivinteressen der Verbraucher und zur Aufhebung der Richtlinie 2009/22/EG (Verbandsklagenrichtlinienumsetzungsgesetz – VRUG) ..... 525

Stellungnahme des VID zum Referentenentwurf eines Gesetzes zur Finanzierung von zukunftssichernden Investitionen (Zukunftsförderungsgesetz – ZuFinG) ..... 537

D3-Z128

# ZVVB



## Zeitschrift für Vergaberecht und Bauvertragsrecht

### Beiträge

**Europäisches Eigenvergaberecht 2022 - Überblick über die  
Entwicklungen und die Rechtsprechung zum Eigenvergaberecht**

Bernd-Roland Killmann

**Neues zur Warnpflichtverletzung: Anspruch auf Werklohn  
auch bei Selbstverbesserung?**

Christian Unger, Anna Grünauer und Sophie Csida

### Rechtsprechung

**BVwG: Keine rechtzeitige Nachreichung bei bloßem Hochladen  
und Speichern von Unterlagen auf der e-Vergabepattform**

Sandro Huber und Sejla Kolakovic

**VwGH: Bei einer Direktvergabe im Eisenbahnverkehr gemäß  
PSO-VO1 ist nur die Wahl des Vergabeverfahrens anfechtbar**

Jacqueline Kachlyr-Poppe

**EuGH: Beendigung eines Verfahrens wegen Angebotslegung  
konzernverbundener Bieter**

Hannes Pesendorfer und Maria Haydin

**OGH: Teilweiser Entfall des Werklohnanspruches bei  
Warnpflichtverletzung**

# Inhalt

## Editorial

- Neue Vertragsnormen im Bauvertragsrecht ..... 157  
*Rudolf Lessiak*

- ZVB aktuell ..... 159

## Vergaberecht

### Beitrag

- Europäisches Eigenvergaberecht 2022 ..... 160  
 Überblick über die Entwicklungen und die Rechtsprechung zum  
 Eigenvergaberecht  
*Bernd-Roland Killmann*

### Rechtsprechung

- Keine rechtzeitige Nachreichung bei bloßem Hochladen  
 und Speichern von Unterlagen auf der e-Vergabepattform ..... 166  
**Bundesvergaberecht** BVwG 5. 9. 2022, W139 2256350-1  
*(Sandro Huber, Sejla Kolakovic)*

- Keine einstweilige Verfügung ohne unmittelbar  
 drohende Schädigung ..... 168  
**Bundesvergaberecht** BVwG 22. 12. 2022, W134 2263748-1  
*(Thomas Blecha)*

- Verhältnis des BVergG zum Auskunftspflichtgesetz ..... 171  
**Landesvergaberecht** VGW 10. 5. 2022, VGW-101/050/10973/2021  
*(Felix Breitwieser, Caroline Kulmhofer)*

- Fristwahrende Einbringung eines Antrags auf  
 Nachprüfung der Ausschreibung bei Fristende an einem  
 Sonntag ..... 174  
**Landesvergaberecht** LVwG Salzburg 7. 10. 2022, 405-5/104/1/  
 13-2022  
*(Johannes Hartlieb, Julia Ruitner)*

- VwGH: Bei einer Direktvergabe im Eisenbahnverkehr  
 gemäß PSO-VO ist nur die Wahl des Vergabeverfahrens  
 anfechtbar ..... 176  
**Öffentliches Vergaberecht** VwGH 14. 10. 2022, Ra 2019/04/0040  
*(Jacqueline Kachlyr-Poppe)*

- Widerruf aufgrund von Personalengpässen beim AG ... 178  
**Öffentliches Vergaberecht** VwGH 16. 11. 2022, Ra 2019/04/0056  
*(Philipp Pallitsch, Ayo-Victor Hübl)*

- Befugnis zur Erbringung von  
 Wirtschaftsprüferleistungen ..... 180  
**Öffentliches Vergaberecht** VwGH 21. 11. 2022, Ra 2021/04/0210;  
 BVwG 14. 9. 2021, W187 2243810-2  
*(Hannes Pesendorfer)*

- Zur Abgrenzung der Begriffe „Wirtschaftsteilnehmer“  
 und „Gruppe von Wirtschaftsteilnehmern“ bei der EEE .. 184  
**Europäisches Vergaberecht** EuGH 10. 11. 2022 C-631/21,  
*Taxi Horn Tours BV*  
*(Albert Opper)*

- Beendigung eines Verfahrens wegen Angebotslegung  
 konzernverbundener Bieter ..... 187  
**Europäisches Vergaberecht** EuGH 8. 12. 2022, C-769/21, *BTA*  
*Baltic Insurance Company*  
*(Hannes Pesendorfer, Maria Haydin)*

- Postdienstleistungen als Sektorentätigkeit  
 Trinkwasserversorgung? ..... 191  
**Internationales Vergaberecht** OLG Düsseldorf 17. 8. 2022,  
 Verg 50/21  
*(Markus E. Moro)*

## Bauvertragsrecht

### Beitrag

- Neues zur Warnpflichtverletzung: Anspruch auf  
 Werklohn auch bei Selbstverbesserung? ..... 193  
 Die auf Kosten des Werkbestellers hergestellte Brauchbarkeit  
 führt nicht zur Fälligkeit des Werklohns.  
*Christian Unger, Anna Grünauer, Sophie Csida*

### Rechtsprechung

- Teilweiser Entfall des Werklohnanspruchs bei  
 Warnpflichtverletzung ..... 197  
**Bauvertragsrecht** OGH 22. 11. 2022, 1 Ob 164/22 g

Impressum auf der 2. Umschlagseite

25-26 | 2023

44. Jahrgang  
23. Juni 2023  
S. 1329-1392  
PVSt 8559

# ZIP

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z197

## Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

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

zip-online.de

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 12/2023**

<b>Aufsätze</b> >	<b>Holger Altmeyen</b> – „Scheinselbstständige Mitarbeiter“ der Anwaltskanzlei als straf-, steuer- und sozialversicherungsrechtliche Haftungsfälle .....	1329
	<b>Thilo Kuntz</b> – ESG und Unternehmenssanierung in der Insolvenz .....	1336
	<b>Klaus Wehrt</b> – Ergänzende Vertragsauslegung beim Prämienparvertrag .....	1347
<b>Rechtsprechung</b> >	Zur relevanten Beteiligung an einer „Corporation“ nach US-amerikanischem Recht (Delaware) (BFH, Urt. v. 14.2.2023 – IX R 23/21) .....	1360
	Erlöschen einer Vormerkung und Anspruch auf Grundbuchberichtigung bei feststehender Nichtigkeit eines Grundstückkaufvertrags (BGH, Urt. v. 17.2.2023 – V ZR 22/22) .....	1369
	Beschränkung der spezialgesetzlichen Prospekthaftung auf Prüfung von Prognosen auf deren Unvertretbarkeit (BGH, Beschl. v. 22.3.2022 – XI ZB 24/20) .....	1373
	Jahresfrist vor Insolvenzantragstellung für Anwendbarkeit des Kleinbeteiligtenprivilegs gem. § 39 Abs. 5 InsO maßgeblich (BGH, Urt. v. 20.4.2023 – IX ZR 44/22) .....	1378
	Anwaltliche Beratungspflichten sowie Aufklärung über Vor- und Nachteile eines abzuschließenden Vergleichs (BGH, Urt. v. 20.4.2023 – IX ZR 209/21) .....	1390

**ottoschmidt**



86209702325



# Zeitschrift für Wirtschaftsrecht



## Herausgeber:

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

## Gründungsherausgeber:

RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

## Herausgeberbeirat:

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

## Inhalt

zip-online.de

### Aufsätze

#### **Holger Altmeyen – „Scheinselbstständige Mitarbeiter“ der Anwaltskanzlei als straf-, steuer- und sozialversicherungsrechtliche Haftungsfälle** – Zugleich Besprechung von BGH, Urt. v. 8.3.2023 – 1 StR 188/22, ZIP 2023, 1192

Rechtsanwälte beschäftigen in ihren Kanzleien oftmals Kollegen als „freie Mitarbeiter“, die in Wirklichkeit Angestellte sind. Der 1. Strafsenat des BGH hat in dem hier zu besprechenden Urteil vom 8.3.2023 (ZIP 2023, 1192) die dramatischen Folgen aufgezeigt und sich zur Abgrenzung der sozial abhängigen von der selbstständigen Tätigkeit (§ 7 Abs. 1 SGB IV) an der Rechtsprechung des BSG orientiert. .... 1329

#### **Thilo Kuntz – ESG und Unternehmenssanierung in der Insolvenz**

ESG kommt auch im Insolvenzverfahren an. Instrumente wie „grüne Darlehen“ gewinnen an Bedeutung, ebenso Forderungen, im Rahmen von Unternehmenssanierungen in der Insolvenz mehr als die monetären Interessen von Gläubigern zu berücksichtigen. Angesichts des in § 1 InsO festgeschriebenen Grundsatzes der Wertmaximierung im Gläubigerinteresse steht die Forderung nach Berücksichtigung von ESG-Faktoren jedoch zumindest auf den ersten Blick in einem Spannungsverhältnis zu zentralen insolvenzrechtlichen Grundsätzen. Der Beitrag leuchtet den Rahmen aus, den das Insolvenzrecht setzt, ESG im Rahmen einer Unternehmenssanierung zu berücksichtigen. .... 1336

#### **Klaus Wehrt – Ergänzende Vertragsauslegung beim Prämiensparvertrag** – Zugleich Besprechung von OLG Naumburg v. 8.2.2023 – 5 MK 1/20, ZIP 2023, 1353, in einem Musterklageverfahren

Mit Urteil vom 8.2.2023 entschied das OLG Naumburg (OLG Naumburg v. 8.2.2023 – 5 MK 1/20, ZIP 2023, 1353) in einem vom Verbraucherzentralen Bundesverband e.V. angestregten Musterklageverfahren über den mittels ergänzender Vertragsauslegung zu konzipierenden Zinsanpassungsmechanismus, nachdem es die weithin verwendete, jedoch unwirksame Zinsanpassungsklausel des Prämiensparvertrags für unwirksam erklärt hatte. .... 1347



## Inhalt

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

Ergänzende Vertragsauslegung bei Unwirksamkeit der Zinsanpassungsklausel in Prämienparverträgen – Musterfeststellungsklage

(OLG Naumburg, Ur. v. 8.2.2023 – 5 MK 1/20) ..... 1353

**Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht**

Zur relevanten Beteiligung an einer „Corporation“ nach US-amerikanischem Recht (Delaware)

(BFH, Ur. v. 14.2.2023 – IX R 23/21) ..... 1360

Kündigung einer stillen Gesellschaft wegen Verweigerung des gesellschaftsvertraglichen Informationsrechts des stillen Gesellschafters

(OLG Hamm, Ur. v. 1.2.2023 – 8 U 29/22) ..... 1364

**Vertrags- und Haftungsrecht**

Erlöschen einer Vormerkung und Anspruch auf Grundbuchberichtigung bei feststehender Nichtigkeit eines Grundstückkaufvertrags

(BGH, Ur. v. 17.2.2023 – V ZR 22/22) ..... 1369

Beschränkung der spezialgesetzlichen Prospekthaftung auf Prüfung von Prognosen auf deren Unvertretbarkeit

(BGH, Beschl. v. 22.3.2022 – XI ZB 24/20) ..... 1373

Bei unwirksamer Preisanpassungsklausel in Fernwärmevertrag Ersetzung des Anfangspreises durch neuen Preis auf Basis der „Dreijahreslösung“

(BGH, Ur. v. 6.7.2022 – VIII ZR 155/21 [Ls.]) ..... 1378

**Insolvenz- und Sanierungsrecht**

Jahresfrist vor Insolvenzantragstellung für Anwendbarkeit des Kleinbeteiligtenprivilegs gem. § 39 Abs. 5 InsO maßgeblich

(BGH, Ur. v. 20.4.2023 – IX ZR 44/22) ..... 1378

Befugnis des Insolvenzverwalters einer insolventen Genossenschaft zur Einforderung rückständiger Pflichteinzahlungen nur zur Befriedigung der Insolvenzgläubiger

(LG Heidelberg, Ur. v. 2.2.2023 – 7 S 1/22) ..... 1381

**Arbeits- und Sozialrecht**

Zur wirtschaftlichen Vertretbarkeit bei der Dotierung eines Sozialplans im Gemeinschaftsbetrieb

(BAG, Beschl. v. 14.2.2023 – 1 ABR 28/21) ..... 1384

Verschieden hohe tarifliche Zuschläge bei regelmäßiger und unregelmäßiger Nachtarbeit

(BAG, Ur. v. 22.2.2023 – 10 AZR 332/20 [Ls.]) ..... 1389

Einstandspflicht des Arbeitgebers für betriebliche Altersversorgung auch bei Berufung auf Verjährung durch externen Versorgungsträger

(LAG Hannover, Ur. v. 24.4.2023 – 15 Sa 125/22 [Ls.]) ..... 1390

Harte Entscheidungen  
brauchen eine sichere Grundlage.  
**Otto Schmidt online**

**Insolvenzrecht**

4  
Wochen  
gratis  
nutzen!

Beratermodul

Aktuelle Antworten zur Insolvenz,  
Sanierung und Restrukturierung  
von Unternehmen.

79 € pro Monat für 3 Nutzer.  
**otto-schmidt.de/bminz**

## Inhalt

**Verfahrens- und Vollstreckungsrecht**

Anwaltliche Beratungspflichten sowie Aufklärung über Vor- und Nachteile eines abzuschließenden Vergleichs

(BGH, Urt. v. 10.4.2023 – IX ZR 209/21) ..... 1390

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

EuGH: Regionale Begrenzung der Zahl der Funkmietwagendienste als Verstoß gegen die Niederlassungsfreiheit .....	R4
BGH: Rücknahme des Widerspruchs durch Insolvenzverwalter gegenüber anmeldenden Gläubigern oder Insolvenzgericht möglich.....	R4
BGH: Rechtshandlungen des ehemaligen Insolvenzverwalters auch gegenüber neuem Verwalter wirksam .....	R5
OLG Köln: Keine Befristung der Gültigkeitsdauer „mobiler Briefmarken“ auf 14 Tage .....	R5

**Gesetzgebung**

BMJ: RefE eines Gesetzes zur Einführung eines Leitentscheidungsverfahrens beim BGH .....	R5
--	----

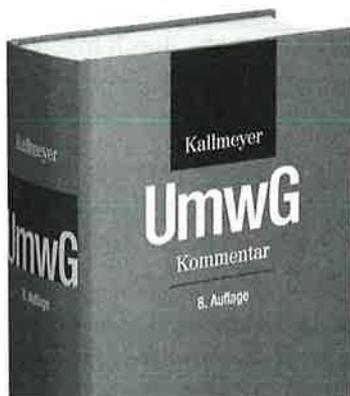
**Dokumentation**

EU: Parlament zur Regulierung von KI – Geburtsfehler der Definition .....	R5
Bitkom-Umfrage zur Arbeitszeiterfassung: Klage von zwei Drittel der Unternehmen wegen Mehraufwand.....	R6

**Berichtigung**

Zu BGH, Beschl. v. 28.3.2023 – II ZB 11/22, ZIP 2023, 1179 erging nachträglich folgender Leitsatz des Gerichts:

Ein Verein, dessen satzungsmäßige Tätigkeit darin besteht, unentgeltliche Hilfeleistung in Steuersachen durch Studierende unter Anleitung beruflich vorgebildeter und erfahrener Praktiker für Studenten zu erbringen, kann wegen Verstoßes gegen § 2 Abs. 1, § 5 Abs. 1 Satz 1 StBerG nicht in das Vereinsregister eingetragen werden.



## Gut, dass es den Kallmeyer gibt.

Im Mittelpunkt der Neuauflage steht das Gesetz zur Umsetzung der Umwandlungsrichtlinie (UmRUG). Neu enthalten sind eigenständige Kommentierungen zu den Gesetzen über die Mitbestimmung der Arbeitnehmer bei grenzüberschreitenden Umwandlungen (MgVG und MgFSG).

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

# Europäisches Wirtschafts- und Steuerrecht

EWS

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z68

3 | 2023

Betriebs-Berater Europa

22.6.2023 | 34. Jg.  
Seiten 121–180



## DIE ERSTE SEITE

**Julia Lipinsky**

Warten auf die AGVO ...

## AUFSÄTZE

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

Rohstoffbeihilfen | 121

**PD Dr. iur. Dr. phil. Markus P. Beham**

Die Durchsetzung der Nachhaltigkeitsziele der Union durch Freihandelsabkommen mit Drittstaaten | 128

**Christian Bischoff** und **PD Dr. Thorsten Helm**

Philanthropy & Charitable Giving: Taxation of public benefit organizations in Germany | 138

**Prof. Dr. iur. Franz Böni** und **Alex Wassmer**

Bewertung von Wettbewerbsverzerrungen aufgrund nationaler Covid-19-Maßnahmen | 145

## RECHTSPRECHUNG DER EU-GERICHTE

**EuG:** Kartell-VO: Auskunftsverlangen der Kommission an Meta Platforms Ireland zur Übermittlung von anhand von Suchbegriffen zu identifizierenden Dokumenten | 148

**EuG:** Fusionskontrolle: Klagebefugnis von Drittunternehmen – deutscher Strommarkt – „enercity“ | 150

**EuG:** Fusionskontrolle: Prüfung zweier Fusionen auf dem deutschen Strommarkt durch die Kommission und einer Fusion durch das Bundeskartellamt – Anteilstausch RWE–E.ON – „EVH“ | 151

**EuG:** Befristeter Beihilferahmen COVID-19: Die Kommission prüfte die Förderfähigkeit von Lufthansa nicht förmlich und gab keine Anreize für den Staatsausstieg – „Ryanair“ und „Condor“ | 155

**Schlussanträge:** Staatliche Beihilfen: Selektiver Vorteil nur bei offensichtlicher Abweichung eines Steuer(-vor)bescheides vom Referenzrahmen des nationalen Steuergesetzes? – „Engie“ | 159

**EuGH:** DSGVO: Umfang des Auskunftsrechts – Zurverfügungstellung einer „Kopie“ | 160

**EuGH:** DSGVO: Ein Schadensersatzanspruch setzt einen durch die Datenverarbeitung verursachten Schaden, aber keinen bestimmten Erheblichkeitsgrad voraus – „Österreichische Post“ | 165

**Schlussanträge:** Haftung für mutmaßliches Verschulden, wenn Steuer-/Sozialversicherungsdaten im Besitz einer öffentlichen Agentur nach Hackerangriff im Internet veröffentlicht wurden? | 169

**EuGH:** Livestreamunterricht ohne Einwilligung der Lehrkräfte – Beschäftigtendatenschutz | 170

**EuGH:** Wenn ein Verbraucher über das Widerrufsrecht nicht belehrt wurde und den Dienstleistungsvertrag erst nach Erfüllung widerruft, besteht kein Vergütungsanspruch | 173

**EuGH:** Eine UVP-Prüfung darf nicht nur von der Größe eines Projekts abhängen – „WertInvest“ | 178

## Inhaltsverzeichnis

<b>Die erste Seite</b>	Warten auf die AGVO ... Julia Lipinsky, M.E.S., Rechtsanwältin, Berlin	
<b>Aufsätze</b>	Rohstoffbeihilfen Prof. Dr. jur. Walter Frenz, Maître en Droit Public, RWTH Aachen University	121
	Die Durchsetzung der Nachhaltigkeitsziele der Union durch Freihandelsabkommen mit Drittstaaten PD Dr. Dr. Markus P. Beham, Universität Passau	128
	Philanthropy & Charitable Giving: Taxation of public benefit organizations in Germany Christian Bischoff, Rechtsanwalt/Syndikusrechtsanwalt, Stuttgart, und PD Dr. Thorsten Helm, Rechtsanwalt, Steuerberater und Wirtschaftsprüfer, Mannheim	138
	Bewertung von Wettbewerbsverzerrungen aufgrund nationaler Covid-19-Maßnahmen Prof. Dr. iur. Franz Böni, lic. oec., Mosnang, und lic. iur. Alex Wassmer, Zürich	145
<b>Tagungsbericht</b>	Vom Élysée-Vertrag zum Vertrag von Aachen. Bilanz und Perspektiven der deutsch-französischen Zusammenarbeit in Europa (Dr. iur. Dimitrios Parashu, MLE, Hannover)	147
<b>Rechtsprechung der EU-Gerichte</b>	Kartell-VO: Die Aufforderung der Kommission an Meta Platforms Ireland zur Übermittlung von anhand von Suchbegriffen zu identifizierenden Dokumenten ist verhältnismäßig – Gewährleistung des Datenschutzes durch virtuellen Datenraum (EuG, 24. 5. 2023 – Rs. T-451/20)	148
	Fusionskontrolle: Individuelle Betroffenheit und Klagebefugnis eines Drittunternehmens nur bei aktiver Verfahrensteilnahme – deutscher Strommarkt – „enercity“ (EuG, 17. 5. 2023 – Rs. T-321/20)	150
	Fusionskontrolle: Prüfung zweier Zusammenschlüsse auf dem deutschen Strommarkt durch die Kommission und einer Fusion durch das Bundeskartellamt – Anteilstausch RWE-E.ON – kein „einzigster Zusammenschluss“ – „EVH“ (EuG, 17. 5. 2023 – Rs. T-312/20)	151
	Staatliche Beihilfen für italienische Luftfahrtunternehmen – Covid-19: Verletzung der Begründungspflicht durch die Kommission – Mindestvergütungserfordernis – „Ryanair“ (EuG, 24. 5. 2023 – Rs. T-268/21)	154
	Befristeter Rahmen für staatliche Beihilfen – COVID-19: Die Kommission hat versäumt, die Förderfähigkeit von Lufthansa förmlich zu prüfen und einen Staffelmechanismus für die Erhöhung der Vergütung und Anreize für den Ausstieg des Staates vorzusehen – „Ryanair“ und „Condor“ (EuG, 10. 5. 2023 – verb. Rs. T-34/21, T-87/21)	155
	Staatliche Beihilfen: Selektiver Vorteil nur bei offensichtlicher Abweichung eines Steuer(vor)bescheides vom Referenzrahmen des nationalen Steuergesetzes? – Beschränkung auf Plausibilitätskontrolle? – Schachtelprivileg – Schlussanträge „Engie“ (GAin Kokott, 4. 5. 2023 – Rs. C-454/21 P, Rs. C-451/21 P)	159
	DSGVO: Das Auskunftsrecht gegenüber der Datenschutzbehörde richtet sich auf die Zurverfügungstellung einer „Kopie“ der verarbeiteten Daten und kann Dokumente, Auszüge aus Dokumenten und evtl. aus Datenbanken umfassen (EuGH, 4. 5. 2023 – Rs. C-487/21)	160
	DSGVO: Ein Schadensersatzanspruch setzt einen durch die Datenverarbeitung verursachten Schaden, aber keinen bestimmten Erheblichkeitsgrad voraus – ein bloßer Verstoß und eine dadurch hervorgerufene Unannehmlichkeit genügen nicht – „Österreichische Post“ (EuGH, 4. 5. 2023 – Rs. C-300/21)	165
	DSGVO: Haftung für mutmaßliches Verschulden, wenn Steuer-/Sozialversicherungsdaten im Besitz einer öffentlichen Agentur nach einem Hackerangriff im Internet veröffentlicht wurden? – Schadensersatz – Schlussanträge „VB“ (GA Pitruzzella, 27. 4. 2023 – Rs. C-340/21)	169
	Livestreamunterricht ohne ausdrückliche Einwilligung der Lehrkräfte – Beschäftigtendatenschutz muss den Art. 88 Abs. 1, 2 oder Art. 6 Abs. 3 DSGVO entsprechen (EuGH, 30. 3. 2023 – Rs. C-34/21)	170
	Die systematische Erhebung biometrischer und genetischer Daten aller Beschuldigten einer vorsätzlichen Offizialstraftat verstößt gegen JI-Datenschutzrichtlinie (EuGH, 26. 1. 2023 – Rs. C-205/21)	172
	Wenn ein Verbraucher über das Widerrufsrecht nicht belehrt wurde und den Dienstleistungsvertrag erst nach Erfüllung widerruft, besteht kein Vergütungsanspruch (EuGH, 17. 5. 2023 – Rs. C-97/22)	173
	Der Rat kann den Zugang zu den Dokumenten zum Gesetzgebungsverfahren über die Änderung der Jahresabschluss-Richtlinie 2013/34/EU nicht verweigern (EuG, 25. 1. 2023 – Rs. T-163/21)	175
	Ein Kraftverkehrsunternehmen kann sich seiner Verantwortung für die Einhaltung der Lenk-/Ruhezeiten nicht durch Übertragung auf Dritte entziehen (EuGH, 11. 5. 2023 – Rs. C-155/22)	177
	Eine Umweltverträglichkeitsprüfung darf nicht ausschließlich von der Größe eines Städtebauprojekts abhängen – Schwellenwerte dürfen nicht zu hoch angesetzt werden – „WertInvest“ (EuGH, 25. 5. 2023 – Rs. C-575/21)	178
	„Emmentaler“ kann nicht als Unionsmarke geschützt werden (EuG, 24. 5. 2023 – Rs. T-2/21)	179
<b>Anhängige Verfahren</b>	Russland-Sanktionen-VO: Beurkundung des Verkaufs von Wohneigentum (EuGH Rs. C-109/23)	180
<b>Aktuell</b>	Die erste Seite I · EWS-Autoren IV · EWS-Impressum IV	

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

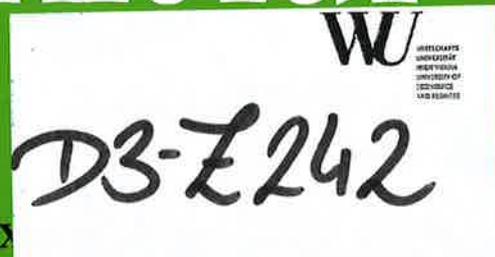
**Redaktion:** Maria Wolfer, Frankfurt a. M.

**Ständige Mitarbeiter:** Prof. Dr. Dr. h. c. Werner F. Ebke, Heidelberg; Prof. Dr. Ulrich Ehrlicke, LL.M., M.A., Köln; Prof. Dr. Walter Frenz, Aachen; Prof. Dr. Jörg Gundel, Bayreuth; Dr. Hermann Hollmann, LL.M., Köln; RA Prof. Dr. Michael Hoffmann-Becking, Düsseldorf; RA Prof. Dr. Rainer Jacobs, Köln; Prof. Dr. Lothar Knopp, Cottbus; RA Dr. Nobert Koch, Brüssel; Prof. Dr. Christian Koenig, LL.M., Bonn; Prof. Dr. Knut Werner Lange, Bayreuth; RA Prof. Dr. Carl Otto Lenz, Bensheim; Prof. Dr. Sighart Lörler, Freiburg i. Breisgau; Prof. Dr. Markus Ludwigs, Würzburg; Prof. Dr. Hans-W. Micklitz, Florenz; RA Dr. Burkhardt W. Meister, LL.M., Frankfurt a. M.; Prof. Dr. Peter-Christian Müller-Graff, Heidelberg; Prof. Dr. Ernst Stein-dorf, München; Prof. Dr. Björn Steinrötter, Potsdam; Prof. Dr. Rudolf Streinz, München; RA Prof. Dr. Friedrich Graf v. Westphalen, Köln

# NZA

# Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht

Zweiwochenschrift für die betriebliche Praxis



In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Jobst-Hubertus Bauer  
Dr. Susanne Clemenz  
Prof. Dr. Johannes Peter Francken  
Inken Gallner  
Edith Gräfl  
Prof. Dr. Matthias Jacobs  
Dr. Thomas Klebe  
Prof. Dr. Eckhard Kreßel  
Prof. Dr. Mark Lembke  
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 Blick ins Sozialrecht



## 12/2023

26. Juni 2023

40. Jahrgang S. 721–792

### Aus dem Inhalt

M. Kort

**Aufhebungsverträge mit Betriebsratsmitgliedern  
und Begünstigungsverbot** 721

F. Welskop/M. Janko

**Befangenheit von Betriebsratsmitgliedern** 728

A. Schönhöft/R. Einfeldt

**Einstweiliger Rechtsschutz bei befristeten  
Versetzungen während der Kündigungsfrist** 734

M. Kaufmann/S. Wegmann/F. Wieg

**Beschäftigtendatenschutz – Spielräume und Herausforderungen mitgliedstaatlicher Regelungen** 740

S. Naber/A. K. Biedermann

**Wer ist leitender Angestellter im Sinne des  
Kündigungsschutzgesetzes?** 746

BAG

**Urlaubsabgeltung und Beginn der Verjährung** 757

BAG

**Kapitalwahlrecht in AGB einer Versorgungszusage** 764

BGH

**Abhängige Beschäftigung von Rechtsanwälten  
durch „freien Mitarbeitervertrag“** 773

BAG

**Arbeitsvertraglicher Verpflegungszuschuss und tarifrechtlicher Günstigkeitsvergleich – Ausschlussfrist** 779

BAG

**Pflicht zur Nutzung des elektronischen Rechtsverkehrs durch Verbandssyndikusrechtsanwalt** 786



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

## **NZA Editorial**

**Johannes Peter Francken**  
Kurskorrektur bei arbeitsgerichtlicher Videoverhandlung III

## **NZA aktuell**

**Wichtige neue Entscheidungen** VI  
**Informationen** X  
**Impressum** XXII

## **Aufsätze und Berichte**

**Michael Kort**  
Aufhebungsverträge mit Betriebsratsmitgliedern und Begünstigungsverbot 721

**Friederike Welskop / Markus Janko**  
Befangenheit von Betriebsratsmitgliedern 728

**Andreas Schönhöft / Ricardo Einfeldt**  
Einstweiliger Rechtsschutz bei befristeten Versetzungen während der Kündigungsfrist 734

## **Forum**

**Muriel Kaufmann / Simon Wegmann / Florian Wieg**  
Beschäftigtendatenschutz – Spielräume und Herausforderungen mitgliedstaatlicher Regelungen 740

## **Checkliste**

**Sebastian Naber / Anna Kristin Biedermann**  
Wer ist leitender Angestellter im Sinne des Kündigungsschutzgesetzes? 746

## **Buchbesprechungen**

H.-J. Liebers/C. Hoefs, Formularbuch Arbeitsrecht (K. Stamer) 748

W. Ilbertz/U. Widmaier, Bundespersonalvertretungsgesetz (T. Wurm) 749

S. Clemenz/B. Kreft/R. Krause, AGB-Arbeitsrecht (M. Stoffels) 749

### Blick ins Steuerrecht

Oliver Ricken

Keine Präklusion bei der endgültigen Festsetzung von Leistungen nach dem SGB II	750
Fiktive Beitragsbemessung bei der Verletzung von Mitwirkungspflichten	750

### Rechtsprechung

#### Arbeitsvertragsrecht

EuGH	20. 04. 2023 – C-52/22	Gleichbehandlung bei rückwirkender Anpassung von Ruhegehalt	751
EuGH	27. 04. 2023 – C-681/21	Altersdiskriminierung bei rückwirkender Anpassung von Pensionssystemen	754
BAG	31. 01. 2023 – 9 AZR 456/20	Urlaubsabgeltung und Beginn der Verjährung nach neuerer Senatsrechtsprechung	757
BAG	17. 01. 2023 – 3 AZR 501/21	Kapitalwahlrecht in AGB einer Versorgungszusage – Ersetzung	764
BAG	09. 02. 2023 – 7 AZR 266/22	Urlaubsgewährung nach Fristablauf – kein Eintritt der Fiktionswirkung	770
BGH	08. 03. 2023 – 1 StR 188/22	Abhängige Beschäftigung von Rechtsanwälten durch „freien Mitarbeitervertrag“ – Vorenthalten von Sozialversicherungsbeiträgen	773
LAG München	24. 01. 2023 – 6 Sa 326/22	Urlaubsabgeltung als Teil der ordnungsgemäßen Abrechnung (Ls.)	778
LAG Niedersachsen	12. 01. 2023 – 5 Sa 212/22	Konzernprivileg bei Leiharbeit nicht europarechtskonform auslegbar? (Ls.)	778

#### Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

BAG	25. 01. 2023 – 4 AZR 171/22	Arbeitsvertraglicher Verpflegungszuschuss und tarifrechtlicher Günstigkeitsvergleich – Ausschlussfrist	779
BAG	30. 11. 2022 – 4 AZR 422/21	Eingruppierung eines Hilfsgärtners	782

#### Verfahrensrecht

BAG	23. 05. 2023 – 10 AZB 18/22	Pflicht zur Nutzung des elektronischen Rechtsverkehrs durch Verbandssyndikusrechtsanwalt	786
BAG	24. 11. 2022 – 2 AZN 335/22	Keine Verletzung des Grundsatzes der Öffentlichkeit bei vorzeitigem Aufruf der Sache	791
LAG Hamm	20. 12. 2022 – 14 Ta 194/22	Konkludenter Antrag auf Erstreckung bewilligter Pkh auf Mehrvergleich bei Vergleichsschluss (Ls.)	792

# Betriebs Berater

BB

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z11

26 | 2023

Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Recht ... Wirtschaft ... 26.6.2023 | 78. Jg. Seiten 1473-1536



## DIE ERSTE SEITE

**Dr. Thomas Köllmann**, RA/FAArbR

New Work und Arbeitszeiterfassung – was wir unter „Arbeit“ verstehen (wollen)

## WIRTSCHAFTSRECHT

**Dr. Julia Molestina**, RAin, und **Mert Gülmez**, RA

Die EU-Verordnung über den Binnenmarkt verzerrende drittstaatliche Subventionen (Drittstaatsubventionsverordnung – DSVO) – Auswirkungen auf die Transaktionspraxis | 1475

## STEUERRECHT

**Reinhart Rüsken**, RA, RiBFH a. D

BB-Rechtsprechungsreport zum Strom- und Energiesteuerrecht 2022 | 1495

## BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

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

Aktuelle Dynamik bei den Berichtsstandards zur Nachhaltigkeit auf europäischer und internationaler Ebene | 1515

## ARBEITSRECHT

**Prof. Dr. Gerrit Horstmeier**

High Earners und die Sittenwidrigkeit | 1524

## Wirtschaftsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**EuGH:** Ausgleich für Verbraucher bei Nichtigerklärung eines missbräuchliche Klauseln enthaltenden Hypothekendarlehensvertrags (15.6.2023 – C-520/21)

**EuGH:** Verbraucherdarlehensvertrag – Zur Aussetzung der Monatsraten bei missbräuchlichen Klauseln (15.6.2023 – C-287/22)

**EuGH-Schlussanträge:** Google, Meta, Tik Tok – Auferlegung zusätzlicher Verpflichtungen in anderen Mitgliedstaaten als der Sitz nur durch einzelfallbezogene Maßnahmen (8.6.2023 – C-376/22)

**BGH:** Wirksamkeit von oder gegenüber einem Insolvenz- oder Gesamtvollstreckungsverwalter vorgenommenen Rechtshandlungen nach seiner Abberufung auch gegenüber dem neu bestellten Verwalter (16.3.2023 – IX ZB 28/22)

**BGH:** Insolvenzverwalter und Widerspruchsrücknahme (27.4.2023 – IX ZR 99/22)

**BGH:** Vertriebskooperation im SPNV (4.4.2023 – KZR 20/21)

**OLG Düsseldorf:** Zur Beschwerdebefugnis eines GmbH-Gesellschafters gegen Registergericht-Entscheidung (16.3.2023 – 3 Wx 55/22)

**OLG Zweibrücken:** Präzedenzstreit zwischen vormaligen BGB-Gesellschaftern (7.6.2023 – 4 U 27/22)

#### Gesetzgebung

**EP:** Verhandlungen über Regeln für sichere und transparente KI

**BR:** Bargeldloses Zahlen an Ladesäulen per Karte

**BT:** Öffentliche Anhörung des Wirtschaftsausschusses zur 11. GWB-Novelle

#### Verwaltung

**Bkarta:** Abmahnung verschiedener Praktiken Googles im Zusammenhang mit den Google Automotive Services und der Google Maps Plattform

### Aufsatz

**Dr. Julia Molestina, RAin, und Mert Gülmez, RA**

#### Die EU-Verordnung über den Binnenmarkt verzerrende drittstaatliche Subventionen (Drittstaatensubventionsverordnung – DSVO) – Auswirkungen auf die Transaktionspraxis

Mit der neuen Drittstaatensubventionsverordnung (DSVO) ist seit dem 12.1.2023 ein umfassendes Kontrollregime für Investitionen aus Nicht-EU Staaten in Kraft getreten. Ziel ist der Schutz vor Wettbewerbsverzerrungen auf dem EU-Binnenmarkt. Ähnlich der fusionskontroll- und beihilferechtlichen Prüfung müssen Transaktionen, bei denen drittstaatliche finanzielle Zuwendungen an ein in der EU tätiges Unternehmen in bestimmter Höhe geflossen sind und ein bestimmter Umsatz generiert wurde, in Zukunft bei der Europäischen Kommission angemeldet und freigegeben werden. Während die Zielsetzung der DSVO grundsätzlich begrüßt wird, stellt die praktische Umsetzung Unternehmen vor erhebliche Herausforderungen. Der vorliegende Beitrag liefert einen Überblick zum status quo der DSVO-Regelungen und ihren Auswirkungen für die Transaktionspraxis.

#### Entscheidungen

**BGH:** Bildung eines nicht-ständigen Schiedsgericht i.S.d. § 1032 Abs. 2 ZPO bei Bestellung aller Schiedsrichter unabhängig von Kenntnis des Antragstellers (9.2.2023 – I ZB 62/22) 1483

**BGH:** Zinssatz-Swap-Vertrag – Zur Kündigung im Zusammenhang mit variabel verzinslichem Darlehensvertrag (14.3.2023 – XI ZR 420/21 – dazu BB-Kommentar von 1485

**Dr. Yorick M. Ruland, RA/FA für Bank- und Kapitalmarktrecht)**

## Steuerrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BFH:** Anwendung der 1%-Regelung bei „Handwerker-Kfz“; Schätzung aufgrund lückenhaft nummerierter Ausgangsrechnungen (31.5.2023 – X B 111/22)

**BFH:** Keine erweiterte Kürzung des Gewerbeertrags einer Komplementär-GmbH bei fehlender Beteiligung am Gesellschaftsvermögen einer nicht gewerblich geprägten GmbH & Co. KG (20.4.2023 – III R 53/20)

**BFH:** Nichtzulassungsbeschwerde: grundsätzliche Bedeutung, Fortbildung des Rechts, Zurechnung von Kapitalbeteiligungen i.S.d. § 17 EStG einer vermögensverwaltenden Personengesellschaft, Bruchteilsbetrachtung (7.6.2023 – IX B 83/22)

**BFH:** Verfahrensfehler: Verletzung des rechtlichen Gehörs durch unterbliebene Verlegung des Termins zur mündlichen Verhandlung, Terminverlegung in „letzter Minute“, Verletzung des Anspruchs auf ein faires Verfahren (7.6.2023 – IX B 11/23)

#### VERWALTUNG

**SMF:** Steuerfahndung ermittelt 112 Mio. Euro Steuerschaden für den Freistaat Sachsen

#### SONSTIGES

**EU-Kommission:** Faire und einfache Besteuerung für mehr Investitionen – neue Vorschriften für Quellensteuerverfahren

### Aufsatz

**Reinhart Rüsken, RA, RiBFH a.D.**

#### BB-Rechtsprechungsreport zum Strom- und Energiesteuerrecht 2022

Dieser Beitrag will über neue Entscheidungen des EuGH und des BFH zum Strom- und EnergieStG, aber in diesem Zusammenhang auch über interessante Entscheidungen aus der umfangreichen Rechtsprechung der Instanzgerichte informieren. Gelegentlich dazu vorzutragende Kritik mag manchem Leser müßig erscheinen, weil die Entscheidungen nun einmal so gefallen sind („roma locuta, causa finita“). Aber sie erscheint nicht entbehrlich, trägt doch eine kritische Auseinandersetzung mit Ergebnis und Argumentation der Entscheidungen zum Verständnis derselben maßgeblich bei, da sie nicht in Stein gemeißelt sind und mitunter – nicht von heute auf morgen, aber in einer behutsamen Fortentwicklung des Rechts – von den Gerichten überprüft, modifiziert oder, wenn Mut und Selbstkritik dafür reichen, gänzlich umgestoßen werden. Der Beitrag schließt an die Darstellung des Autors in BB 2022, 1111 an und erfasst im Wesentlichen im Jahr 2022 ergangene Entscheidungen. Es begreift sich, dass manche zum EnergieStG ergangene Entscheidungen mutatis mutandis auch für die Stromsteuer von Bedeutung sind und umgekehrt, ohne dass dies hier im Einzelnen kenntlich gemacht oder untersucht werden soll.

#### Entscheidungen

**BFH:** Wegzugsbesteuerung und „lediglich vorübergehende Abwesenheit“ (21.12.2022 – I R 55/19 – dazu BB-Kommentar von **Dr. Sebastian Leidel, RA**) 1500

**BFH:** Steuerliche Behandlung von Veräußerungsgewinnen und -verlusten im Falle des sog. Bondstripping (30.11.2022 – VIII R 15/19) 1507

## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

#### Rechnungslegung

**IPSASB:** Standard für klimabezogene Angaben

**DRSC:** Vergleichsdokumente zur ESRS-Konsultation

**DRSC:** Aktualisiertes Briefing Paper zu den Berichtspflichten nach der Umwelttaxonomie-VO

#### Wirtschaftsprüfung

**IDW:** Stellungnahme zu den Muster-Anwendungshinweisen zur ImmoWertV

**IDW:** Stellungnahme zur Überarbeitung des Steuerberatergesetzes

**WPK:** Gesetz über den Ertragsteuerinformationsbericht passiert Bundesrat

**WPK:** Verordnung über die Gliederung des Jahresabschlusses von Wohnungsunternehmen im Bundesgesetzblatt verkündet

### Aufsatz

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

#### Aktuelle Dynamik bei den Berichtsstandards zur Nachhaltigkeit auf europäischer und internationaler Ebene

Mit der formalen Annahme des ersten Satzes der European Sustainability Reporting Standards (ESRS) wird die Europäische Kommission die nach der Corporate Sustainability Reporting Directive (CSRD) für ca. 15 000 deutsche Unternehmen erforderlichen Angaben voraussichtlich noch im Juli 2023 final konkretisieren. Mit Spannung erwartet wurden nach der von Kommissionspräsidentin von der Leyen in einer Rede geforderten weiteren Reduzierung der Berichtspflichten die letzten Abänderungen der ESRS-Entwürfe, die gegenwärtig bis zum 7.7. 2023 letztmalig konsultiert werden. Auch der in Frankfurt ansässige internationale Standardsetzer ISSB stellt derzeit sein weiteres Arbeitsprogramm für die kommenden zwei Jahre zur Diskussion. Der Beitrag gibt einen Überblick über die dynamischen Entwicklungen bei der Nachhaltigkeitsberichterstattung auf europäischer und internationaler Ebene und will angesichts deren Komplexität insbesondere betroffene Unternehmen dabei unterstützen, sich vorausschauend auf die künftige Nachhaltigkeitsberichterstattung im Lagebericht vorzubereiten.

### Entscheidung

**BFH:** Ausübung des Wahlrechts nach § 4 Abs. 3 Satz 1 EstG durch ausländische Personengesellschaft – sog. Sperrwirkung bei Buchführungs- und Bilanzierungspflicht nach ausländischem Recht

(18.1.2023 – I R 48/19 – dazu BB-Kommentar von

**Stephan Abele**, RA/StB)

1513

1515

1520

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BAG:** Tarifliche Zuschläge für Nachtarbeit – unterschiedliche Höhe bei Nachtschichtarbeit und sonstiger Nachtarbeit – Gleichheitssatz – Sachgrund – Anpassung nach oben (22.3.2023 – 10 AZR 553/20)

**BAG:** Urlaubsabgeltung – Verjährung (31.1.2023 – 9 AZR 456/20)

### Aufsatz

**Prof. Dr. Gerrit Horstmeier**

#### High Earners und die Sittenwidrigkeit

Der Beitrag untersucht, ob § 138 BGB auf Arbeitnehmervergütungen in Millionenhöhe anzuwenden ist. Es werden die Voraussetzungen dieser Vorschrift im Hinblick auf die publik gemachten konkreten Vergütungen im Finanz- und Investmentbankbereich überprüft. Dabei werden insbesondere die heute bestehenden Vorstellungen über gute Sitten berücksichtigt.

### Entscheidungen

**BAG:** Urlaub – Verfall – Krankheit – Obliegenheit des Arbeitgebers (20.12.2022 – 9 AZR 401/19 – dazu BB-Kommentar von

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

**BAG:** Angemessener Nachtarbeitszuschlag – Dauernachtarbeit – Zeitungszusteller – Pressefreiheit (14.12.2022 – 10 AZR 101/21 – dazu BB-Kommentar von

**Prof. Dr. Tim Jesgarzewski**, RA/FAArbR)

1523

1524

1530

1534



## Frankfurter Krypto Konferenz

9. November 2023

Steigenberger Frankfurter Hof

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



### Neuerscheinung Buch

Dahl/Göpfert/Helm (Hrsg.)

#### Erfolg durch Mitbestimmung

1. Auflage 2023, Betriebs-Berater Schriftenreihe Arbeitsrecht

156 Seiten, Broschur, € 89,-

ISBN: 978-3-8005-1794-7/ Infos unter: [shop.ruw.de/17947](http://shop.ruw.de/17947)

### Die Erste Seite

**Dr. Thomas Köllmann**, RA/FAArbR

**New Work und Arbeitszeiterfassung – was wir unter „Arbeit“ verstehen (wollen)**

**Impressum/Vorschau**

VIII

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

## Frankfurter Verrechnungspreis-Konferenz 2023

10. Oktober 2023  
dfv Mediengruppe Frankfurt a. M.  
[veranstaltungen.ruw.de/fvk](http://veranstaltungen.ruw.de/fvk)

# KritV | CritQ | RCrit

Kritische Vierteljahresschrift  
für Gesetzgebung und  
Rechtswissenschaft

Critical Quarterly for  
Legislation and Law

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z155



## Herausgeber

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

## Aus dem Inhalt:

Nils Grosche  
**Das grundfreiheitliche Gebot „Du sollst nicht diskriminieren“**

Ben Adolff  
**The topic of restitution in UN-Documentation following WW II**

Paul Vogel  
**Kompetenzabgrenzung am Beispiel der Europäischen Zentralbank**

**3** 2022

Jahrgang 105  
Seiten 211 bis 279  
ISSN 2193-7869



**Nomos**



## Inhalt

### AutorInnen

*Nils Grosche*

**Das grundfreiheitliche Gebot „Du sollst nicht diskriminieren“**

– Zu rechtlichen Fragen mittelbarer Diskriminierung am Beispiel der deutschen  
PKW-Maut – ..... 213

*Ben Adolff*

**The topic of restitution in UN-Documentation following WW II** ..... 227

*Paul Vogel*

**Kompetenzabgrenzung am Beispiel der Europäischen Zentralbank –**

von der Unmöglichkeit klare Grenzen zu ziehen und warum es trotzdem  
notwendig ist ..... 260

# European Human Rights Law Review

Issue 3 2023

## Editorial

**A Challenge to Human Rights Protection: Illegal Migration Bill 2022-23**

## Articles

**"Children of a Lesser God": The Rights of Migrants and Refugees under the European Convention on Human Rights**

Paulo Pinto de Albuquerque and Guillaume Dartigue

**Recalls, Referendums, and the Right to Free Elections: Is the ECHR Ready for Direct Democracy?**

Raffael N. Fasel

**AAA v Secretary of State for the Home Department [2023] EWHC 55 (Admin): A Practitioner's Critique**

Miranda Butler

**The UK-Rwanda Asylum Plan and the ECHR: Transfers to Unconnected States and Assurances Against Indirect Refoulement**

Edmund Robinson

# European Human Rights Law Review



Issue 3 2023

## Table of Contents

<b>Editorial</b>	201
<b>Bulletin: Strasbourg</b>	210
<b>Bulletin: EU Charter of Fundamental Rights</b>	213
<b>Articles</b>	
“Children of a Lesser God”: The Rights of Migrants and Refugees under the European Convention on Human Rights <i>Paulo Pinto de Albuquerque and Guillaume Dartigue</i>	217
Recalls, Referendums, and the Right to Free Elections: Is the ECHR Ready for Direct Democracy? <i>Raffael N. Fasel</i>	243
AAA v Secretary of State for the Home Department [2023] EWHC 55 (Admin): A Practitioner’s Critique <i>Miranda Butler</i>	260
The UK-Rwanda Asylum Plan and the ECHR: Transfers to Unconnected States and Assurances Against Indirect Refoulement <i>Edmund Robinson</i>	271
<b>Case and Comment</b>	
Fedotova v Russia (App. Nos 40792/10, 30538/14 and 43439/14) <i>Zachary Binhaji</i>	278
Paun Jovanović v Serbia (App. No.41394/15) <i>Germanos Paraskevas Bozoutsidis</i>	280
Halet v Luxembourg (App. No.21884/18) <i>Emy Gerónimo Fernández</i>	283
Machalikashvili v Georgia (App. No.32245/19) <i>Bethany Grant</i>	287
Macatė v Lithuania (App. No.61435/19) <i>Soukhanda Kent-Morris</i>	291

Hubert Nowak v Poland (App. No.57916/16)	
<i>Erla Maranaku</i>	294
Alhowais v Hungary (App. No.59435/17)	
<i>Despoina Mokou</i>	296
Kutayev v Russia (App. No.17912/15)	
<i>Lena Retsinija</i>	299
<b>Book Review</b>	302