

# Inhaltsverzeichnis

## Bib Zivilrecht

Abkürzung	Zeitschrift	Seite	Ausgabe
<b>AcP</b>	Archiv für die civilistische Praxis	<b>2</b>	06_2023
<b>BtPRAX</b>	Betreuungsrechtliche Praxis	<b>4</b>	06_2023
<b>DW</b>	Die Wohnungswirtschaft	<b>5</b>	12_2023
<b>DV</b>	Der Verkehrsanwalt	<b>7</b>	04_2023
<b>H&amp;E</b>	Haus und Eigentum	<b>8</b>	12_2023
<b>Immolex</b>	Fachzeitschrift für Wohn- und Immobilienrecht	<b>9</b>	11 / 12_2023
<b>iFamZ</b>	Interdisziplinäre Zeitschrift für Familienrecht	<b>11</b>	06_2023
<b>JEV</b>	Journal für Erbrecht und Vermögensnachfolge	<b>13</b>	04_2023
<b>JMG</b>	Journal für Medizin- und Gesundheitsrecht	<b>15</b>	04_2023
<b>MMR</b>	Multi Media und Recht	<b>17</b>	12_2023
<b>ÖJA</b>	Österreichisches Juristisches Archiv	<b>19</b>	03_2023
<b>ÖJZ</b>	Österreichische Jurist:innenzeitung	<b>20</b>	16_2023
<b>PHI</b>	Haftpflcht international – Recht & Versicherung	<b>21</b>	06_2023
<b>r+s</b>	recht und schaden	<b>22</b>	22 / 23-24_2023
<b>recht</b>	Zeitschrift für juristische Weiterbildung und Praxis	<b>25</b>	04_2023
<b>SJZ</b>	Schweizerische Juristen-Zeitung	<b>26</b>	23/24_2023
<b>VRS</b>	Verkehrsrechts-Sammlung	<b>28</b>	04 / 05_2023
<b>VuR</b>	Verbraucher und Recht	<b>32</b>	12_2023
<b>Wohnen</b>	Zeitschrift der Wohnungswirtschaft Bayern	<b>33</b>	06_2023
<b>wobl</b>	Wohnrechtliche blätter	<b>34</b>	11 / 12_2023
<b>Zak</b>	Zivilrecht aktuell	<b>36</b>	20_2023
<b>ZMR</b>	Zeitschrift für Miet- und Raumrecht	<b>38</b>	12_2023
<b>.SIAK</b>	Journal Zeitschrift für Polizeiwissenschaft und Polizeiliche Praxis	<b>40</b>	04_2023
<b>ZfRS</b>	Zeitschrift für Rechtssoziologie	<b>41</b>	Vol.43 02_2023
<b>zfs</b>	Verkehrsrecht Schadensrecht Versicherungsrecht	<b>42</b>	12_2023
<b>zsr</b>	Zeitschrift für Schweizerisches Recht	<b>44</b>	05_2023

## EVIP

Abkürzung	Zeitschrift	Seite	Ausgabe
<b>RabelsZ</b>	Rabels Zeitschrift für ausländisches und internationales Privatrech	<b>46</b>	04_2023

# *Animus locandi omittere –* Die Aufgabe des Vermietungswillens

von Univ.-Prof. Dr. Andreas Bergmann, FernUniversität in Hagen

## Inhaltsübersicht

I. <i>Contractus onerosus und animus locandi</i> .....	832
1. <i>Contractus onerosus</i> .....	832
a. <i>Der Mieter</i> .....	833
b. <i>Der Vermieter</i> .....	833
2. <i>Animus locandi</i> .....	835
3. <i>Contractus onerosus und Bestandsschutz</i> .....	836
4. <i>(Vertikaler) Bestandsschutz und locatio conductio perpetua</i> .....	837
a. <i>Römisches Recht</i> .....	837
b. <i>Naturrecht</i> .....	837
c. <i>Das BGB und der vertikale Bestandschutz (§§ 563, 564 BGB)</i> .....	838
5. <i>Beseitigungsabsicht und der Zeitmietvertrag</i> <i>(§ 575 Abs. 1 S. 1 Nr. 2 Alt. 1 BGB)</i> .....	839
a. <i>Interessenlage und Restriktionen des einfachen Zeitmietvertrags</i> ...	839
b. <i>Der qualifizierte Zeitmietvertrag und die Reduktion</i> <i>des berechtigten Interesses</i> .....	840
c. <i>Das Ende der Höchstdauer</i> .....	841
d. <i>Befristung auf den Todesfall des Vermieters:</i> <i>Freiheit für den Erben</i> .....	842
e. <i>Zulässigkeit der Beseitigung von Wohnraum</i> .....	843
aa. <i>Zweckentfremdungsverbote</i> .....	843
bb. <i>Die Zweckentfremdungsgenehmigung</i> .....	845
6. <i>Locatio conductio perpetua</i> .....	847
a. <i>Verträge über mehr als 30 Jahre (§ 544 BGB)</i> .....	847
aa. <i>Die immanente Begrenztheit der Miete</i> .....	847
bb. <i>Die Volkswirtschaft</i> .....	848
cc. <i>Wohnraummietrecht</i> .....	849
dd. <i>Der Vertrag auf Lebenszeit (§ 544 S. 2 BGB)</i> .....	850
b. <i>Locatio conductio perpetua und Emphyteuse</i> .....	851
aa. <i>Die (unzulässige) Gleichsetzung</i> .....	851
bb. <i>Römischrechtliche Emphyteusis und deutschrechtliche</i> <i>Erbpacht</i> .....	852
cc. <i>Dingliche Wohn(ungs)rechte und Reallasten</i> .....	854
a. <i>Der schwierige Vergleich</i> .....	855
β. <i>(Versorgungs-)Nießbrauch</i> .....	856
γ. <i>Wohnungsrecht</i> .....	857
δ. <i>(Wohnungs-)Reallast</i> .....	858
e. <i>Das Dauerwohnrecht</i> .....	861
7. <i>Bestandsschutz und der Kleinvermieter</i> .....	863
a. <i>Der Vermieter als Verbraucher</i> .....	864
b. <i>Angespannte Wohnungsmärkte</i> .....	864
c. <i>Näbeverhältnis und Einliegerwohnung</i> .....	865



II. Ordentliche Kündigung des Vermieters (§ 573 BGB) und die Aufgabe des animus locandi .....	866
1. § 573 BGB und Art. 14 GG .....	866
2. Der verfassungsrechtliche Graubereich .....	867
a. Von Mindeststandards zur ewigen Bestandsgarantie .....	868
b. Abkopplung von der Kostenmiete .....	869
c. Animum locandi omittere .....	870
3. Die (vollständige) Aufgabe der Vermietungsabsicht als berechtigtes Interesse iSd § 573 BGB .....	870
a. Kein Regelbeispiel der Beseitigungskündigung .....	871
aa. Der wirtschaftliche und rechtliche Hintergrund .....	871
bb. Gesetzesinitiativen .....	872
cc. Beseitigung und Verwertungskündigung (§ 573 Abs. 2 Nr. 3 Halbs. 1 BGB) .....	872
b. Keine Verwertungskündigung (§ 573 Abs. 2 Nr. 3 Halbs. 1 BGB) ...	873
c. Die Generalklausel (§ 573 Abs. 1 BGB) .....	873
aa. Kein Verbot (§ 573 Abs. 1 S. 2, 573 Abs. 2 Nr. 3 Halbs. 2 BGB) ..	874
bb. Die Wechselwirkung mit § 573 Abs. 2 BGB .....	874
cc. Die Aufspaltung des Eigeninteresses .....	875
a. Die Privilegierung des Eigenbedarfs .....	875
β. Grenzen der Deprivilegierung der Verwertungskündigung ..	876
dd. Die reine Abrisskündigung in der Rechtsprechung .....	877
a. Abrisskündigung und struktureller Leerstand .....	877
β. Keine allgemeine Beseitigungskündigung in der Rechtsprechung .....	878
ee. Die Aufgabe des animus locandi als personales Element .....	879
a. Das personale Element .....	879
β. Nachvollziehbare und vernünftige Gründe .....	880
γ. Angemessenheit .....	880
δ. Zweckentfremdungsverbote und modifizierte Wohnraumleihe .....	882

### I. Contractus onerosus und animus locandi

#### 1. Contractus onerosus

##### a. Der Mieter

Der Mietvertrag gibt beiden Parteien Verpflichtungen auf. Früher sprach man von „lästigen“ Verträgen (*contractus onerosi*)<sup>1</sup>. Der Mieter schuldet den Mietzins. Eine Abnahme- oder gar Gebrauchspflicht trifft ihn aber grundsätzlich nicht<sup>2</sup>. Nach Überlassung der Mietsache trifft den Mieter die nahezu

<sup>1</sup> Z.B. Wolff, *Institutiones juris naturae et gentium*, Ausgabe von 1763 (Magdeburg), § 580. Vgl. Pr. ALR I 5 § 7; noch heute: art. 1107 al. 1 Code civil.

<sup>2</sup> BGH WuM 2011, 98, Rn. 14; Staudinger/*Emmerich* (2021) § 535 Rn. 91 ff.



## Inhaltsverzeichnis

### Aufsätze

<i>Ulrike Thielke</i> Gut gemeint, aber Ziel verfehlt? Die neuen Vorschriften zur Schlussabwicklung des Betreuers – Teil I .....	193
<i>Tanja Henking, Malte Klemmt, Thomas Schmitt-Schäfer, Peter Brieger</i> Freiheitsentziehende Maßnahmen in Einrichtungen für erwachsene Menschen mit Behinderung in Bayern – Ausgewählte Ergebnisse .....	197
<i>Konstanze Rothe</i> Kultursensible Eingliederungshilfe .....	204
<i>Dirk K. Wolter</i> Sterben die Psychiater aus? .....	208

### Verbandsinformationen

<b>BGT informiert</b> .....	210
<b>BdB informiert</b> .....	211
<b>BVfB informiert</b> .....	212

### Rechtsprechung

Zur elektronischen Übermittlung <i>BGH · Beschluss vom 31.5.2023 · XII ZB 428/22</i> .....	212
Zur Betreuervergütung <i>BGH · Beschluss vom 19.7.2023 · XII ZB 115/23</i> .....	214
Zur Rechtsbeschwerde <i>BGH · Beschluss vom 14.6.2023 · XII ZB 517/22</i> .....	216
Zur Verfahrenskostenhilfe <i>BGH · Beschluss vom 21.6.2023 · XII ZA 2/23</i> .....	217
Zum Verfahrenspfleger <i>BGH · Beschluss vom 28.6.2023 · XII ZA 15/23</i> .....	219
Zur Grundschild <i>OLG Düsseldorf · Beschluss vom 1.8.2023 · 3 Wx 86/23</i> .....	219
Zur Registrierung <i>VG Magdeburg · Beschluss vom 22.5.2023 · 2 B 139/23 MD</i> .....	221
Zur Fixierung <i>OLG Brandenburg · Urteil vom 10.7.2023 · 2 U 17/22</i> .....	222
Zur Vollmacht <i>OLG Karlsruhe · Beschluss vom 17.8.2023 · 19 W 60/23 (Wx)</i> .....	224
Zur Pflichtverteidigung <i>OLG Celle · Beschluss vom 4.5.2023 · 2 Ws 135/23</i> .....	225
Zur Fixierung <i>AG Schmalleberg · Beschluss vom 25.8.2023 · 2 XVII 94/23 M</i> .....	226
Zur Anhörung <i>AG Elmshorn · Beschluss vom 17.7.2023 · 75 XVII 13911</i> .....	227
Rechtsprechung in Leitsätzen .....	227
Impressum .....	196

Herausgegeben in Verbindung mit dem Betreuungsgerichtstag e. V.

Verantwortliche Redakteurin:  
Prof. Dr. Anna Schwedler, Frankfurt University of Applied Sciences

Verantwortlich für den Rechtsprechungsteil:  
Dr. Szymon Mazur, Richter am Amtsgericht Fulda

#### Information zur Nutzung des Online-Archivs

Eine Berechtigung zur Nutzung des Online-Archivs erhalten Sie zusätzlich zu Ihrer gedruckten Ausgabe für 14,00 € jährlich (inkl. 7% MwSt.).

**Zugang zum Online-Archiv: [www.bt-prax.de](http://www.bt-prax.de)**

Haben Sie dazu Fragen? Ulrike Vermeer steht Ihnen unter der Tel.-Nr. 0221/97668-229 gerne zur Verfügung.

#### Mitglieder des Herausgeberbeirats:

**Brunhilde Ackermann**, Leiterin der Betreuungsbehörde a. D., Kassel

**Thorsten Becker**, Berufsbetreuer, Vorsitzender des BdB e. V., Hamburg

**Prof. Dr. Dagmar Brosey**, Vorsitzende des BGT e.V., Köln

**Prof. em. Dr. med. Wolf Crefeld**, Professor an der Evangelischen Fachhochschule, Bochum

**Klaus Förter-Vondey**, Berufsbetreuer, Qualitätsbeirat im BdB Hamburg

**Dr. Peter Günter**, Richter am Bundesgerichtshof, Karlsruhe

**Dr. Andreas Jürgens**, Erster Beigeordneter des LWV Hessen und Richter am Amtsgericht a. D.

**Prof. Dr. habil. Thomas Klie**, Professor an der Evangelischen Hochschule Freiburg

**Prof. Dr. Bernhard Knittel**, Vorsitzender Richter am Oberlandesgericht a. D., München

**Klaus Lachwitz**, Inclusion International

**Gisela Lantzerath**, Dipl.-Rechtspflegerin a. D., Amtsgericht Bochum

**Volker Lindemann**, Vizepräsident des OLG a. D., Schleswig

**Prof. Dr. Dr. h.c. Volker Lipp**, Professor an der Georg-August-Universität, Göttingen

**Dr. Rolf Marschner**, Rechtsanwalt, München

**Dr. Wolfgang Raack**, Direktor des Amtsgerichts Kerpen a. D.

**Annette Schnellenbach**, LL.M., Leiterin des Referats I A 5 (Betreuungs- und Vormundschaftsrecht; Frauenpolitik) Bundesministerium der Justiz, Berlin

**Jürgen Thar**, Berufsbetreuer, Erfstadt

**Peter Winterstein**, Vizepräsident des OLG Rostock a. D.

**Dr. med. Dirk K. Wolter**, Krankenhauspsychiater i.R., Flensburg



# Inhalt



32

## 06



Supermärkte in typischer Flachbauweise sind angesichts des Wohnraumbedarfs nicht mehr zeitgemäß. Doch auch Gebäude mit Wohnungen über der Handelsfläche bergen Herausforderungen.

### STADT UND QUARTIER

- 04 Meldungen
- 06 Wohnen über dem Supermarkt  
Wider die Discounterisierung

### BAUEN UND TECHNIK

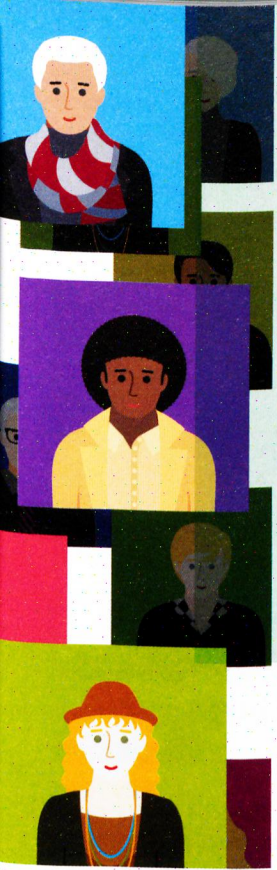
- 10 Meldungen
- 14 Wie Wohnraum auf dem Dach entsteht  
Ergänzendes Bauen

- 20 Ein Baudenkmal wird barrierearm  
Wohnen im Denkmal
- 24 Produkte

### MARKT UND MANAGEMENT

- 26 Meldungen
- 28 Kommunikation bietet Wege aus der Krise  
Die 8. WERKSTATT – Das ausgezeichnete Netzwerk-Format von DW und GdW
- 32 Warum das „Wir“ jetzt so wichtig ist  
Strategien gegen den Personalmangel
- 34 Vom Fachkräfte- zum Personalmangel  
Personalentwicklung in der Wohnungswirtschaft
- 40 Digitaler, anspruchsvoller, anders  
Zukünftige Belegschaftsstrukturen von Wohnungsunternehmen
- 46 Sozialisierung trifft auf Organisation  
Veränderungen in der Personal- und Organisationsentwicklung
- 50 Ran an die Schüppe – es gibt viel zu tun!  
Schlüsselaufgabe Personalmanagement
- 54 Diversität als Erfolgsfaktor  
Strategien gegen den Personalmangel
- 60 Mehr Mut zur Macht  
Frauennetzwerke in der Immobilienwirtschaft
- 64 Das ungenutzte Potenzial der Silver Worker  
Strategien gegen den Personalmangel
- 68 Warum die Branche leidet, wenn sich Bewerber kommentarlos abwenden  
Ghosting während des Recruitings





## THEMA DES MONATS

### **TDM** Strategien gegen den Personal- mangel

In der Immobilienwirtschaft fehlen zunehmend Fachkräfte. Doch welche Dimensionen hat diese Entwicklung und wie kann man dem begegnen? Wir zeigen auf, wie sich Arbeitsorganisation, Recruiting, Mitarbeiterführung oder Weiterbildung verändern und worauf Wohnungsunternehmen achten müssen, wenn sie sich zukunftsfähig aufstellen wollen.

- 70 „Es gilt, Innovation in den Köpfen und in der Umsetzung zu entdecken“  
Interview mit Ingeborg Esser
- 72 Der steinige Weg zur Klimaneutralität  
Klimastrategie
- 76 Neuer Standard für die IT-Prüfung im  
Rahmen der Abschlussprüfung  
Bilanz- und Steuerwissen – Aktuelles aus  
den Prüfungsorganisationen des GdW
- 80 Stellenmarkt

### URTEILE

- 85 Mietrecht
- 86 WEG Recht
- 88 Letzte Seite, Impressum

# 20



In Altbauten kann von Barrierefreiheit meist nicht die Rede sein. Die WBG zeigt in Gera, wie sich auch Baudenkmäler umgestalten lassen.



Ihr kompetenter Partner  
in der Wohnungs- und  
Immobilienwirtschaft



Leistungsprofile  
Einzel-/Generalplanung  
Bau-/Projektmanagement  
Beratung  
Gutachten/Studien



» Intelligente  
und zukunfts-  
orientierte Neubau-  
konzepte! Nachhaltig,  
Ressourcen schonend  
und zertifiziert?!  
Sprechen Sie uns an! «

Sie möchten weitere Informationen?!  
Wir freuen uns auf Sie.

**iwb Ingenieurgesellschaft mbH**

wowi@iwB-ingenieure.de  
www.iwB-ingenieure.de





# Inhalt

<b>1. Das aktuelle Interview</b>	
Gespräch mit RAin Dr. Carla Burmann, Hannover	143
<b>2. Bericht</b>	
a) 62. Verkehrsgerichtstag ( <i>Janeczek</i> )	145
b) ORCA, die Werbeagentur der Arbeitsgemeinschaft Verkehrsrecht, berichtet	145
c) Der beschädigte Scheinwerfer – Anspruch auf Austausch oder auf Reparatursatz? ( <i>Peter</i> )	147
<b>3. Rechtsprechung</b>	
<b>(1) Haftungsverteilung bei Unfall auf einem P+R Parkplatz</b>	
AG Rostock, Urt. v. 15.6.2023 – 46 C 68/23	150
<b>(2) Abzug eines Restwertangebots</b>	
AG München, Urt. v. 2.2.2023 – 333 C 11911/22	155
<b>(3) Ersatz von Reparaturkosten</b>	
AG Wolfratshausen, Urt. v. 31.1.2023 – 5 C 504/22	155
<b>(4) Ersatz von Reparaturkosten</b>	
AG München, Urt. v. 6.5.2021 – 344 C 2777/21	157
<b>(5) Ersatz von Reparaturkosten</b>	
AG München, Urt. v. 29.4.2022 – 337 C 14892/21	160
<b>(6) Ersatz von Reparaturkosten</b>	
AG Coburg, Urt. v. 9.5.2022 – 11 C 796/22	163
<b>(7) Ersatz der Reparaturkosten</b>	
LG München, Urt. v. 10.1.2023 – 13 O 4125/21	165
<b>(8) Ersatz von Reparaturkosten</b>	
LG München, Urt. v. 23.12.2020 – 14 O 14787/19	169
<b>(9) Erstattung von Reparaturkosten</b>	
AG Köln, Urt. v. 28.3.2023 – 268 C 155/22	172
<b>(10) Ersatz von Reparaturkosten</b>	
AG Köln, Urt. v. 11.4.2023 – 275 C 88/22	174
<b>(11) Erstattung von Kosten</b>	
AG München, Urt. v. 23.12.2022 – 337 C 14050/21	176
<b>(12) Ersatz der Kosten eines ergänzenden Sachverständigengutachtens</b>	
AG Bonn, Urt. v. 25.4.2023 – 113 C 169/22	178
<b>(13) Ersatzfähigkeit von Mietwagenkosten</b>	
AG Eckernförde, Urt. v. 25.4.2023 – 6 C 356/22	180
<b>(14) Ersatz von Sachverständigenkosten</b>	
AG Coburg, Urt. v. 27.2.2023 – 11 C 4926/22	182



# Inhalt

## Wir über uns

Editorial .....	3
Wir meinen: Interessenvertretung ist wichtig! .....	5
Am Rande vermerkt: Sanierungsrate verdoppeln – wo bleiben die Anreize? .....	9

## Aktuelle Themen

### ÖHGB:

Stimme des Präsidenten: Steuern und Eigentum.....	2
Tag des Eigentums 2024: Im Zeichen der Substanzbesteuerung .....	4
Interview mit ÖHGB-Präsident RA Dr. Martin Prunbauer: Verantwortung für das Eigentum .....	6
Evaluierung der KIM-Verordnung fällig!.....	11

### DER HAUSJURIST:

Räumungspflicht außerhalb eines zu räumenden Bereiches .....	10
Wohnrecht aktuell .....	14

### HAUSBETREUUNG:

Ab 1. Jänner 2024 gelten neue Mindestlohntarife für Hausbetreuer/innen .....	12
---	----

## Aus den Bundesländern

### WIEN:

Kurs 2024 „Spezialwissen für Eigenverwaltung“ .....	18
---	----

### VORARLBERG: :

Jahreshauptversammlung in Dornbirn .....	19
--	----

### NIEDERÖSTERREICH:

Wann dürfen Ausländer in Österreich Liegenschaften erwerben?.....	20
Nachbericht: 1. Eggenburger Immobiliengespräch.....	21

### STEIERMARK:

Die Eigentümerversammlung im Wohnungseigentum	22
---	----

## Service

Fragen aus der Beratungspraxis .....	16
Index und Hauptmietzinswerte .....	17
Termine, Öffnungszeiten der Verbände .....	25



## Sehr geehrte Leserinnen und Leser!

Wir haben ein bewegtes Jahr hinter uns. Es gab heftige Diskussionen über Indexerhöhungen und Mietzinsbremsen. Es ist ein Erfolg für uns, wenn bis jetzt nichts gekommen ist.

Der Klimawandel ist ein ständiges Thema. Aktivistinnen machen auf das Thema mit spektakulären, aber umstrittenen Methoden aufmerksam. Gibt es den Klimawandel?, fragen manche und verweisen auf einen regelmäßigen Temperaturzyklus. Unabhängig von dieser Diskussion sind wir als Eigentümer bemüht, die Energieeffizienz unserer Gebäude zu verbessern, wenn Reparaturen und Investitionen anstehen, weil das ein aktuelles Gebot ist. Das kann nur Schritt für Schritt erreicht werden. Aber auch die nötigen Mittel müssen von den Eigentümern aufgebracht werden. Die Renovierungsquote sollte allerdings dringend auf 3 % verdoppelt werden.

Auf die EU-Vorgabe „Fit for Fiftyfive“ muss verwiesen werden, auch wenn der Zeitfaktor und die Finanzierung nicht geklärt sind. Dieses Ziel wird in den Organen der EU heftig diskutiert. Es ist das Bestreben des internationalen Verbandes (UIPI) Vorschläge zu entschärfen und praxisgerecht zu gestalten.

Dringend geboten wäre eine Novellierung des MRG, des WEG und des WGG, um Mieter und Wohnungseigentümer in Maßnahmen zur Steigerung der Energieeffizienz einzubinden. Es geht um Finanzierungsfragen und die Duldungspflicht eines Mieters oder Wohnungseigentümers zur Durchführung entsprechender Maßnahmen.

Für die kommenden Weihnachten wünsche ich unseren Leserinnen und Lesern ein frohes und gesegnetes Fest und für das Jahr 2024 viel Glück und Erfolg!

Ihr Dr. Friedrich Noszek



**353** EDITORIAL**353 Keine Rettung für Vermieter***Herbert Rainer***356** AKTUELLSTE LEITSÄTZE**Nr 82–89****358** MIETRECHT**358 OGH 29. 8. 2023, 5 Ob 211/22y**Fristverlängerung nach § 16 Abs 8 MRG auch bei undurchsetzbarer Befristung (*Christian Prader*)**360 OGH 19. 7. 2023, 3 Ob 73/23s**Tilgungsregel und pandemiebedingte Rückforderung (*Thomas Jenewein*)**362** WOHNUNGSEIGENTUMSRECHT**362 Zur Frage der Verbindlichkeit von Sondervorschreibungen im WEG***David Gumhold/Micha Kribernegg***365 OGH 18. 4. 2023, 5 Ob 18/23t**Zur Widmungsänderung (*Sigrid Räth*)**367 OGH 27. 6. 2023, 2 Ob 78/23v**Zur Zession von Gewährleistungs- und Schadenersatzansprüchen (*Lorenz Punt*)**368 OGH 18. 4. 2023, 5 Ob 160/22y**Vertragliche Ausgestaltung von Contracting-Verträgen im Wohnungseigentum (*Clemens Berger*)**372** LIEGENSCHAFTSRECHT**372 OGH 31. 5. 2023, 4 Ob 242/22z**Lärmimmissionen durch einen Sportplatz (*Theresa Hauswurz*)**373 OGH 27. 6. 2023, 2 Ob 119/23y**Unterlassungsanspruch gegen „hereinragende“ Pflanzen (*Alexander Klein*)**375 OGH 31. 5. 2023, 5 Ob 20/23m**Schäden durch von einer Straße abfließendes Regenwasser (*Valentin Plank*)**376 OGH 26. 7. 2023, 9 Ob 32/23f**Erweiterung einer Servitut (*Philipp Dobler*)**377** BAUTRÄGERVERTRAGSRECHT**377 Der Haftrücklass und die Haftrücklassgarantie im Bauträgervertragsrecht***Manuel C. Traxler/Stefan C. Bart***381** MAKLERRECHT**381 OGH 17. 5. 2023, 6 Ob 49/23h**Wann ist der Maklervertrag ein Fernabsatzgeschäft? (*Stefan Horn*)**382 OGH 28. 6. 2023, 9 Ob 11/23t**Zum Ausmaß der Mäßigung des Provisionsanspruchs (*Christian Weinzinger*)**383 OGH 25. 1. 2023, 6 Ob 210/22h**Keine Gewerbeberechtigung des Maklers (*Jennifer Kaufmann*)**385** IMMOBILIENBESTEUERUNG**385 Tipps für Immobilienbesitzer: Steuer sparen 2023***Karin Fuhrmann/Gottfried Maria Sulz***387 VwGH 28. 6. 2023, Ra 2022/13/0103**Gegenrentenzahlungen sind bei Übersteigen der Gegenleistung als Werbungskosten oder Sonderausgaben zu berücksichtigen (*Clemens Malainer/Andreas Staribacher*)**389 VwGH 4. 5. 2023, Ro 2020/16/0013**Offene Gesellschaft ist Zurechnungssubjekt des Gesellschaftsvermögens einschließlich Liegenschaften (*Karin Fuhrmann*)**392** FÖRUM IMMOBILIENTREUHÄNDER**392 Verlängerte Präklusivfrist auch bei unwirksamen Befristungen***Christoph Kothbauer***355** IMPRESSUM



393 EDITORIAL

393 Dekarbonisierung des Gebäudebestands  
*Herbert Rainer*

426 LIEGENSCHAFTSRECHT

426 OGH 27. 6. 2023, 1 Ob 58/23w  
Redliche Bauführung auf fremdem Grund

396 AKTUELLSTE LEITSÄTZE

Nr 90–98

428 IMMOBILIENBESTEUERUNG

428 BFG 11. 8. 2022, RV/2100293/2020  
Vertragserrichtungskosten als Teil der Bemessungsgrundlage für die GrEST (*Clemens Malainer/Andreas Staribacher*)

398 SCHWERPUNKT  
DEKARBONISIERUNG

398 Ökologisierung der Gebäudewärme – rechtliche Voraussetzungen und Contracting-Verträge  
*Florian Stangl*

430 BFG 11. 4. 2023, RV/7102461/2022  
Sacheinlage von Liegenschaft(santeilen) keine Einbringung eines (Teil-)Betriebs iSv Art III UmgrStG

402 Der Umstieg auf erneuerbare Energie im Wohnungseigentum – eine Angelegenheit der Verwaltung?  
*Sigrid Räth*

432 FORUM IMMOBILIENTREUHÄNDER

432 Dekarbonisierung im Mietrecht  
*Christoph Kothbauer*

405 Wärmewende und Heizkostenabrechnung  
*Gregor Biley*

409 Europäische Vorgaben zur Steigerung der Gebäudeenergieeffizienz  
*Nadja Holzer*

413 Die Wärmewende im Gebäude aus steuerlicher Sicht  
*Karin Fuhrmann*

395 IMPRESSUM

416 MIETRECHT

416 OGH 28. 3. 2023, 10 Ob 23/22p  
Entschädigungsanspruch

416 OGH 28. 3. 2023, 4 Ob 2/23g  
Durchschnittliches Lüften ist ausreichend

417 OGH 3. 8. 2023, 8 Ob 60/23s  
Zum Berechnungszeitraum für die unverhältnismäßig hohe Gegenleistung (*Jennifer Kaufmann*)

419 OGH 29. 8. 2023, 5 Ob 88/23m  
Zur Mietzinsminderung aufgrund Auswirkungen der COVID-19-Pandemie (*Philipp Dobler*)

420 OGH 4. 7. 2023, 5 Ob 89/23h  
Unverständliche Vorwegvereinbarung (*Johanna Locher*)

422 WOHNUNGSEIGENTUMSRECHT

422 OGH 4. 7. 2023, 5 Ob 185/22z  
WE-Tauglichkeit einer Umkleidekabine? (*Sigrid Räth*)

423 OGH 19. 7. 2023, 5 Ob 233/22h  
Nutzwertneufestsetzung nach Bauvollendung ohne behördliche/wohnungseigentumsrechtliche Genehmigung (*Christian Prader*)





## Aktuelles

### Das Abstammungsrechts-Anpassungsgesetz 2023 (AbAG 2023)

Ulrich Pesendorfer

304



## Grundrechte und Familie

### Rechtsprechung

- Fremdhändiges Testament – erforderliche Unterschrift der Zeugen samt eigenhändiger Hinweis auf Zeugeneigenschaft verfassungsrechtlich unbedenklich 308
- § 17 AußStrG zum Einwendungsausschluss im Außerstreitverfahren ist verfassungsrechtlich unbedenklich 308



## Kindschaftsrecht

### Kinderbeistand versus Verfahrensbeistand – ein Vergleich zweier innovativer Rechtsinstitute

Martin Menne

309

### Rechtsprechung

- Einbeziehung von Geldvermögen in die Unterhaltsbemessungsgrundlage 315
- Berücksichtigung eines Wohnvorteils? 316
- Anrechnung der Zahlung von Privatschuldkosten 316
- Pflegeausbildungszuschuss kein Eigeneinkommen 317
- Anspruch auf Elternunterhalt bei Bezug von Mindestsicherung in Tirol 318
- Keine gemeinsame Obsorge ohne konsensuale Beurteilung von wesentlichen Kindeswohlkriterien 320
- Beweisaufnahmeermaßen im Obsorgeverfahren 320
- Keine besonderen Maßnahmen ohne Obsorge- oder Kontaktrechtsverfahren 321
- Vorläufige Obsorgeentziehung (erst) nach Zukunftsprognose zu den Auswirkungen eines Betreuungswechsels 321
- Vorläufige Alleinobsorge zur Entscheidung über Schule und Kindergarten 322
- Grundsätzliches Neuerungsverbot im Obsorgeverfahren 323
- Zum Wohlverhaltensgebot im Kontaktrechtsstreit 323
- Keine Sanktionierung eines Unterhaltsrückstands durch Entziehung des Kontaktrechts 324
- Keine neue Regelung über das Kontaktrecht ohne Änderung der Verhältnisse 324
- Gestaffelte Ausweitung des Kontaktrechts 324
- Durchsetzung einer hinreichend bestimmten Kontaktrechtsregelung 324
- Durchsetzung einer Kontaktrechtsregelung nach Regelungsverstoß 325
- Verdienstentgangsbegehren einer beim Unfall 13-Jährigen 326



## Erwachsenenschutzrecht

### Das Wesen und die Folgen der Erwachsenenvertretung

Gernot Fellner

327

### Rechtsprechung

- Betroffener erkennt einschreitenden Rechtsanwalt nicht 331
- Ausreichende Anhaltspunkte für die Einleitung eines Erwachsenenschutzverfahrens 332
- Gerichtliche Beendigung einer gesetzlichen Erwachsenenvertretung wegen einer bereits bestehenden gerichtlichen Erwachsenenvertretung 332
- Bestellung einer Rechtsanwältin für dringende Steuerangelegenheiten 332
- Keine Umbestellung einer Rechtsanwältin, nur weil die zu Beginn erforderlichen Rechtskenntnisse zu einem späteren Zeitpunkt nicht mehr nötig sind 332





## UbG/HeimAufG/Medizinrecht

### Neues zur alterstypischen Freiheitsbeschränkung nach § 3 Abs 1a HeimAufG

Gernot Ehgartner 334

#### Rechtsprechung

- Keine Überprüfung einer geplanten, noch nicht umgesetzten Freiheitsbeschränkung 338
- Wohngemeinschaft als Einrichtung iSd HeimAufG; Freiheitsbeschränkungen nicht alterstypisch? 339



## Ehe- und Partnerschaftsrecht

#### Rechtsprechung

- Ehegattenunterhalt: hier keine Lebensgemeinschaft; kein Ruhen des Unterhaltsanspruchs 339
- Zeitpunkt der Kenntnis des Verletzten von einer schweren Eheverfehlung – unheilbare Ehezerüttung und Verschuldensabwägung 340
- Unterhaltsbemessung: Aufteilung der Abfertigung auf die statistische restliche Lebensdauer 341
- Nacheheliche Aufteilung: einseitige Vermögensverringerung eines Ehegatten während aufrechter ehelicher Lebensgemeinschaft 342
- Kriterien für Neubemessung des Ehegattenunterhalts nach einer Umstandsänderung 343



## Erbrecht

### Wucher und Verbraucherschutz bei Erbensucherverträgen

Benedikt Berger 344

#### Rechtsprechung

- Beauftragung eines Erbenermittlers nicht wucherisch 348
- Der schreibunfähige Testator 348
- Hinzu- und Anrechnungsbegehren eines bloß abstrakt Pflichtteilsberechtigten 352
- Eingeschränkte Anfechtbarkeit von Beschlüssen zur Errichtung des Inventars 354
- Rangordnungserklärung des außerbücherlichen Eigentümers 354



## Internationale Aspekte

#### Rechtsprechung

- Mangels Rechtswahl ist auf Scheidungen das Recht des gewöhnlichen Aufenthalts der Ehegatten anzuwenden 355
- Keine ausreichend engere Verbindung zur Rechtsordnung des Staats, dem die Ehegatten angehören und in dem sie geheiratet haben 355

### IMPRESSUM: Interdisziplinäre Zeitschrift für Familienrecht

Ausgabe 6/2023

#### Herausgeber- und Redaktionsteam

LStA Dr. Peter Barth (Chefredakteur; Aktuelles), Dr. phil. Judith Barth-Richtarz I (Interdisziplinäres), Mag. Susanne Beck (Rechtsprechung Obsorge- und Kontaktrecht, Abstammungs- und Adoptionsrecht), Univ.-Prof. Dr. Astrid Deixler-Hübner (Ehe- und Partnerschaftsrecht; Gewaltschutz; Verfahrensrecht), LStA Dr. Robert Fucik (Internationales Familienrecht; Verfahrensrecht), Univ.-Prof. Dr. Michael Ganner (UbG/HeimAufG/Medizinrecht), Univ.-Prof. Dr. Christian Kopetzki (Grundrechte), Dr. Edeltraud Lachmayer (Steuern, Beihilfen und Sozialleistungen), Vizepräs. Hon.-Prof. Dr. Matthias Neumayr (Unterhaltsrecht, Unterhaltsvorschussrecht; Sozialleistungen), Dr. Felicitas Parapatits (Rechtsprechung Erwachsenenschutzrecht), Dr. Ulrich Pesendorfer (Kindschaftsrecht; Rechtsprechung Grundrechte), Univ.-Prof. Dr. Martin Schauer (Erwachsenenschutzrecht, Heimvertrags- und Altenrecht), Dr. Patrick Schweda (Erbrecht)

#### Beirat:

Dr. Martin Adensamer, DGKS Mag. Dr. Gertrude Allmer, Mag. Dr. Christian Bürger, Univ.-Prof. Dr. Susanne Ferrari, Univ.-Doz. Dr. Helmut Figdor, Univ.-Prof. Dr. Max Friedrich, Univ.-Prof. Dr. Rudolf Forster, Dr. Marion Gebhart, Dr. Werner Grabher, Dr. Wolfgang Hoke, Dr. Andrea Holz-Dahrenstaedt, Mag. Susanne Jaquemar, RA Dr. Christine Kolbitsch, Dr. Oskar Maleczky, Mag. Franz Mauthner, Univ.-Prof. Dr. Walter J. Pfeil, Univ.-Doz. Dr. Arno Pilgram, LStA Dr. Johannes Stabenheimer, Mag. Martina Staffe, Dr. Markus Vašek, Dr. Michael Stormann, Dr. Werner Vogt, DSA Mag. Dr. Monika Vyslouliz, Mag. Johannes Wallner, Univ.-Prof. DDr. Lieselotte Wilk

#### Medieninhaber, Herausgeber und Medienunternehmen:

Linde Verlag Ges.m.b.H., A-1210 Wien, Scheydgasse 24; Telefon: 01/24 630 Serie, Telefax: 01/24 630-23 DW, E-Mail: office@lindeverlag.at, http://www.lindeverlag.at, DVR 0002356. Rechtsform der Gesellschaft: Ges.m.b.H., Sitz: Wien Firmenbuchnummer: 102235x Firmenbuchgericht: Handelsgericht Wien, ARA-Lizenz-Nr.: 3991, ATU 14910701 Gesellschafter: Anna Jentsch (35 %) und Jentsch Holding GmbH (65 %) Geschäftsführer: Mag. Klaus Kornherr, Benjamin Jentsch

#### Erscheinungsweise und Bezugspreise

Erscheint sechsmal jährlich. Jahresabonnement 2023 (6 Hefte) zum Preis von EUR 142,50 (Print) bzw. EUR 163,- (Print & Digital) – jeweils inkl. MwSt., exkl. Versandkosten). Einzelheft 2023: EUR 39,30 (inkl. MwSt., exkl. Versandkosten).

Abbestellungen sind nur zum Ende eines Jahrganges möglich und müssen bis spätestens 30. November schriftlich erfolgen. Unterbleibt die Abbestellung, so läuft das Abonnement automatisch ein Jahr und zu den jeweils gültigen Abopreisen weiter. Preisänderungen und Irrtum vorbehalten.

Nachdruck – auch auszugsweise – ist nur mit ausdrücklicher Bewilligung des Verlages gestattet. Es wird darauf verwiesen, dass alle Angaben in dieser Fachzeitschrift trotz sorgfältiger Bearbeitung ohne Gewähr erfolgen und eine Haftung des Verlages, der Redaktion oder der Autoren ausgeschlossen ist.

„Für Publikationen in den Fachzeitschriften des Linde Verlags gelten die AGB für Autorinnen und Autoren (abrufbar unter <https://www.lindeverlag.at/agb>) sowie die Datenschutzerklärung (abrufbar unter <https://www.lindeverlag.at/datenschutz>).“

Personenbezogene Bezeichnungen Das iFamZ-Team ist in den Beiträgen um eine möglichst ausgewogene Verwendung der weiblichen und männlichen Form bemüht. Anzeigenverkauf und -beratung Gabriele Hladik, Tel.: 01/24 630-719 E-Mail: gabriele.hladik@lindeverlag.at Sonja Grobauer, Tel.: 0664/78733376 E-Mail: sonja.grobauer@lindeverlag.at P.b.b. Verlagspostamt 1210 Wien – Erscheinungsort Wien ISSN 1819-3889

Hersteller

**jentsch**

Druckerei Hans Jentsch & Co GmbH, 1210 Wien, Scheydgasse 31, Tel.: 01/278 42 16-0 E-Mail: office@jentsch.at Mehrfach umweltzertifiziert (www.jentsch.at)



# INHALT

Mit Jahresübersicht 2023 zum Herausnehmen

## EDITORIAL

- 185 Das Pflichtteilsrecht bewegt sich wieder  
Susanne Kalss und Christopher Cach

## FACHBEITRÄGE

- 189 Der wirtschaftlich geprägte Schenkungsbegriff im Pflichtteilsrecht  
Sandra Maier  
Die erforderlichen Tatbestandsmerkmale einer Hinzu- und Anrechnung nach § 781 Abs 2 Z 6 ABGB.
- 194 Ausgewählte Punkte zur Pflichtteilsminderung auf Basis der rezenten Judikatur  
Christopher Cach  
Das Instrument der Pflichtteilsminderung hat durch das ErbRÄG 2015 einige Änderungen erfahren. Die aktuelle Rechtsprechung zeigt hierzu einige Punkte auf.
- 202 Zur (Un-)Zulässigkeit der grundbücherlichen Anmerkung des Eintritts des Vorsorgefalls  
Friedrich Kieweler  
Ist die Ablehnung der grundbücherlichen Anmerkung des Eintritts des Vorsorgefalls durch die OGH-Judikatur sachgerecht? – ein kritischer Diskurs über den Anmerkungstatbestand „Ersichtlichmachung persönlicher Verhältnisse“ nach § 20 lit a GBG.

## JUDIKATUR

- 220 OGH: Zwischen Objektivität und Subjektivität – das Formerfordernis der Unterschrift bei notariellen letztwilligen Verfügungen  
OGH 27.06.2023, 2 Ob 106/23m  
ECLI:AT:OGH0002:2023:0020OB00106.23M.0627.000 vorhergehend LGZ Wien, 7. März 2023, GZ 44 R 415/22p-80  
(Glosse von Stephan Andessner)  
Dem rechthändigen Erblasser, der seine rechte Hand nicht mehr steuern kann, ist die Setzung eines Handzeichens mit der linken Hand zumutbar.
- 224 OGH: Immer (wieder) Ärger mit losen Blättern  
OGH 16.05.2023, 2 Ob 226/22g  
ECLI:AT:OGH0002:2023:0020OB00226.22G.0516.000 vorhergehend LGZ Graz, 19. Oktober 2022, GZ 4 R 103/22d-41  
(Glosse von Valentina Gasser)  
Das Verbinden eines aus mehreren losen Blättern bestehenden fremdhändigen Privattestaments mit einer einzigen Heftklammer kann die äußere Urkundeneinheit nicht herstellen. Mangels jeglichen inhaltsbezogenen Vermerks der Erblasserin auf dem zusätzlichen Blatt wurde auch die innere Urkundeneinheit verneint.
- 227 OGH: Zur Schenkung aus sittlicher Pflicht  
OGH 16.05.2023, 2 Ob 233/22m  
ECLI:AT:OGH0002:2023:0020OB00233.22M.0516.000 vorhergehend OLG Innsbruck, 13. Oktober 2022, GZ 2 R 138/22v-51  
(Glosse von Sarah Anna Fernbach)  
Die unentgeltliche Einräumung eines Wohnrechts kann eine Schenkung aus sittlicher Pflicht darstellen. Das Bestehen einer sittlichen Pflicht kann nur einzelfallbezogen beurteilt werden und sich etwa aus einem starken Ungleichgewicht in der Interessenlage der Parteien oder einer besonderen Schutzbedürftigkeit der beschenkten Person ergeben.
- 231 OGH: Das außergewöhnliche Geschäft ist im Erb- und Gesellschaftsrecht verschieden  
OGH 16.05.2023, 2 Ob 88/23i  
ECLI:AT:OGH0002:2023:0020OB00088.23I.0516.000 vorhergehend LGZ Wien, 13. März 2023, GZ 43 R 522/22s-450  
(Glosse von Susanne Kalss)  
Bei der Beurteilung, ob die Zustimmung zu einem sehr langen Pachtvertrag zwischen Tochtergesellschaften eine Maßnahme des außerordentlichen Wirtschaftsbetriebs ist, kommt es auf die konkrete Gesellschaft an.
- 234 OGH: Übergangsregelungen auf nach altem Recht bereits verjährte Sachverhalte nicht anwendbar  
OGH 16.05.2023, 2 Ob 98/23k  
ECLI:AT:OGH0002:2023:0020OB00098.23K.0516.000 vorhergehend OLG Wien, 30. März 2023, GZ 16 R 198/22p-61  
(Glosse von Alexander Weber)  
Die Verjährung erbrechtlicher Sachverhalte und damit die Frist für die Erhebung von Klagen hängt davon ab, ob der Anspruch vor oder nach dem ErbRÄG 2015 entstanden ist.



- 236 OGH: Unbeachtlichkeit einer Nebenvereinbarung für die Bestellung von Beiratsmitgliedern einer Privatstiftung  
OGH 28.06.2023, 6 Ob 196/22z  
ECLI:AT:OGH0002:2023:0060OB00196.22Z.0628.000 vorhergehend OLG Wien, 31. August 2022, GZ 6 R 92/22a-13  
(Glosse von Veronika Kubasta)  
Der OGH setzt sich in seiner Entscheidung 6 Ob 196/22z mit einer Nebenvereinbarung außerhalb der Stiftungsurkunde einer Privatstiftung auseinander, die die Bestellmodalitäten für einen Beirat zwischen mehreren Begünstigtenstämmen regelt, und lehnt deren Verbindlichkeit für die Beurteilung der Wirksamkeit von Bestellakten ab.
- 240 BFG: Keine Übertragung der Einkunftsquelle durch Einräumung eines Fruchtgenussrechts mangels Unternehmensinitiative  
BFG vom 29.08.2023, RV/1100134/2022  
(Glosse von Patrick Brandstetter)  
Ein Zeitraum von einem Jahr ist nicht ausreichend, um Früchte aus gesetzten Initiativen ernten zu können. Ein solch kurzer Zeitraum vermittelt daher keine Unternehmerinitiative.

## PRAXISFALL

- 243 Checkliste Pflichtteilsrecht  
Sarah Anna Fernbach und Susanne Kals  
Ein achtstufiges Prüfschema stellt das österreichische Pflichtteilsrecht in seinen Grundzügen dar und bietet in der Praxis bei der Ermittlung pflichtteilsrechtlicher Ansprüche eine einfache und verlässliche Hilfe.
- 247 Praxistipp: Partieller Pflichtteilsverzicht  
Sarah Anna Fernbach und Susanne Kals  
Der Abschluss eines Vertrags über einen partiellen Pflichtteilsverzicht kann die Übernehmer einzelner, sehr werthaltiger Vermögensbestandteile vor einer künftigen Haftung für pflichtteilsrechtliche Ansprüche schützen. Der Vertrag muss zu Lebzeiten vom Erblasser und dem potentiellen Erben abgeschlossen werden.

## SERVICE & INFOS

- 249 Herausgeber
- 250 Autoren
- 251 Impressum



# INHALT

Mit Jahresübersicht 2023 zum Herausnehmen

## EDITORIAL

- 329 Liebe Leserinnen und Leser!  
Michael Ganner und Thomas Pixner

## AKTUELLES: LEIHARBEITSRICHTLINIE

- 332 Personalstellung an ausgegliederte Krankenanstalten und Leiharbeitsrichtlinie  
Reinhard Resch  
In der Regel werden an Landeskrankenanstalten Landesvertragsbedienstete im Wege einer atypischen Arbeitskräfteüberlassung dem Rechtsträger überlassen. Der EuGH verneint in einem deutschen Fall die Anwendbarkeit der Leiharbeits-RL, weil keine vorübergehende Überlassung vorliegt.
- 336 BVwG: Die SV-Nummer ist (nach wie vor) kein Gesundheitsdatum  
BVwG 21.4.2023, W245 2236756-1 (Glosse von Georg Streit und Alexander Koukal)  
Aus der Sozialversicherungsnummer allein gehen keine Informationen über den Gesundheitszustand einer Person hervor, sie ist daher kein Gesundheitsdatum per se.

## PATIENTENRECHTE UND PATIENTENSICHERHEIT

- 341 Medizinische und rechtliche Beurteilung der Entscheidungsfähigkeit  
Michael Ganner und Wolfgang Kröll  
Voraussetzung für die wirksame Einwilligung in eine medizinische Behandlung ist die Entscheidungsfähigkeit von Patient:innen. Welche Kriterien legen die Rechtsordnung und die Medizin dieser zugrunde und handelt es sich dabei um die gleichen?
- 347 First Responder – ein Einblick in deren Tätigkeitsbereich und Rechtsstellung  
Maximilian Ganahl  
Ein Überblick über den Tätigkeitsbereich sowie die rechtliche Stellung des (rettungsdienstlichen) First Responder im österreichischen Rettungswesen.
- 353 OGH: Keine Anwendbarkeit des § 2 1. COVID-19-JuBG auf § 13 PHG  
OGH 31.1.2023, 4 Ob 199/22a (Glosse von Matthias Rief)  
Der OGH verneinte die Anwendbarkeit des § 2 Abs 1 1. COVID-19-JuBG („Hemmung materiell-rechtlicher Fristen zur Anrufung des Gerichts“) auf § 13 PHG.
- 357 OGH: Amtshaftung für fehlerhaftes behördliches Handeln gemäß Medizinproduktegesetz  
OGH 25.4.2023, 1 Ob 39/23a (Glosse von Werner Hauser)  
Der OGH stellt klar, dass das Bundesamt für Sicherheit im Gesundheitswesen gem AHG belangt werden kann.

## PUBLIC HEALTH LAW

- 362 Pflegelehre: Das Gesetz und die Ausbildungsordnung  
Barbara Kammler und Heidemarie Stafflinger  
Die Autorinnen befassen sich in ihrem Kurzbeitrag mit dem Gesetz zur Einführung der Pflegelehre und den dazu ergangenen Ausbildungsordnungen. Sie setzen damit ihre Reihe zu „Ausbildung im Pflegebereich“ fort.
- 365 Das Disziplinarrecht der Ärzte in Österreich. Teil 1  
Lukas Lamprecht  
Dieser Beitrag als Teil 1 setzt sich mit dem Disziplinarrecht der Ärzte in Österreich im Detail auseinander und soll so einen komprimierten und handlichen Überblick für Ärzte, Medizinstudenten und Vertreter in Disziplinarverfahren bieten. Teil 2 erscheint im Heft 1/24 und rundet den Überblick ab.
- 371 VfGH: Recht auf eine Entscheidung innerhalb angemessener Frist in Verfahren zur Erteilung einer Apothekenkonzession  
VfGH 14.12.2022, E 3150/2021 (Glosse von Emil Nigmatullin)  
Das Recht auf eine angemessene Verfahrensdauer entfaltet insbesondere in medizin- und gesundheitsrechtlichen Verwaltungsverfahren eine gewisse Direktionskraft.
- 379 EGMR: Diskriminierung, Ausschluss von der Teilnahme an Aufnahmeprüfung für Militärmedizin  
EGMR 8.11.2022, Nr 64480/19, Moraru (Glosse von Martin Attlmayr)  
Es ist keine vernünftige und objektive Rechtfertigung für die Benachteiligung der Antragstellerin im Zulassungsverfahren zum Studium der Militärmedizin aufgrund der Nichterfüllung der Kriterien der Mindestgröße und des Körpergewichts.



- 384 **VwGH: Berufsrechtliche Anforderungen an ärztliche Gutachten und Grenzen der Meinungsfreiheit iZm der „Stellungnahme“ eines Arztes**  
VwGH 22.3.2023, Ra 2022/09/0122 (Glosse von Matthias Santeler)  
Ein ärztliches Gutachten bezüglich des konkreten Impfrisikos für eine bestimmte Person darf gemäß § 55 ÄrzteG nur nach gewissenhafter ärztlicher Untersuchung ausgestellt werden. Dieses ist dabei konkret weder ein – von der Meinungsfreiheit geschützter – Beitrag zum öffentlichen Diskurs noch ein Teil der wissenschaftlichen Forschung und hat sohin den fachspezifischen Qualitätsstandards zu entsprechen.
- 391 **VwGH: Ersatz des Verdienstentganges nach dem Verbrechenopfergesetz**  
VwGH 6.12.2022, Ra 2020/11/0197 (Glosse von Martin Attlmayr)  
Bei auf § 1 Abs 1 VOG gestützten Ansprüchen sind neben angegebenen Gesundheitsschädigungen die potentiell für diese Schädigungen kausalen Tathandlungen festzustellen. So lange das Verbrechen als mitwirkende Ursache einer Gesundheitsschädigung nicht erheblich in den Hintergrund tritt, kann die Kausalität einer Ursache nicht bereits deshalb ausgeschlossen werden, wenn eine weitere Ursache für die Gesundheitsschädigung in Betracht kommt.

## INTERNATIONALES

- 398 **Sondergebühren in Deutschland – Teil 3**  
Markus Stoffels und Maximilian König  
Besprochen wird die Vergütung und Abrechnung ärztlicher und nicht-ärztlicher Wahlleistungen unter Anwendung des Punktesystems der amtlichen Gebührenordnungen in Deutschland. Weiterhin wird das Liquidationsrecht der Chefärzte in seinen Einzelheiten dargestellt.
- 405 **Human Rights for Older Persons in Long Term Care Facilities: Implementing Lessons learned**  
Maria Isolina Dabove  
Long-term care services are socially accepted alternatives that meet the needs for assistance and accommodation for older persons, especially those in dependent situations. In today's society, it is essential to guarantee that elders have access to care and support services that align with their basic rights, fundamental freedoms, and human dignity.

## PRAXIS GESUNDHEITSRECHT

- 409 **Empfehlungen für ethisch verantwortungsvolles ärztliches Handeln bei Verwendung von Künstlicher Intelligenz (KI)**  
Monika Niedermayr  
Der Deutsche Ethikrat stellt in seiner Stellungnahme zum Einsatz von KI im medizinischen Bereich allgemeine Überlegungen an und erörtert dazu auch ausführlich ethische Aspekte. Diese werden hier zusammengefasst wiedergegeben.
- 414 **Die Effizienz des österreichischen Gesundheitssystems im internationalen Vergleich**  
Florentina Hager  
Ein Vergleich des österreichischen Gesundheitssystems mit den Gesundheitssystemen der restlichen EU-Mitgliedsstaaten, der Einblicke in Effizienzkennzahlen, um Entscheidungsträgern Möglichkeiten für Verbesserungen aufzuzeigen, gibt.
- 420 **Legistische Neuerungen**  
Felix Hollenstein und Thomas Pixner

## SERVICE & INFOS

- 423 Rezensionen
- 424 Literaturhinweise
- 425 Herausgeber / Schriftleitung / Ständige Redaktion
- 427 Autoren
- 428 Impressum





IT-Regulierung	<b>905</b> <b>Editorial</b> <b>THOMAS HOEREN / STEFAN PINELLI</b> Informationsrecht entlang der Seidenstraße
Digitale Vermögenswerte	<b>907</b> <b>Beiträge</b> <b>GERALD SPINDLER / MARKUS MEYER</b> Digitale Assets im Deliktsrecht. Non-Fungible Token als sonstiges Recht iSd § 823 Abs. 1 BGB
Trainings- und Betriebsdaten	<b>911</b> <b>SUSANNE WERRY</b> Generative KI-Modelle im Visier der Datenschutzbehörden. Technische Entwicklungen im Zusammenhang mit KI-Modellen begegnen einer Vielzahl datenschutzrechtlicher Herausforderungen
Large Language Models	<b>917</b> <b>PAULINA JO PESCH / RAINER BÖHME</b> Verarbeitung personenbezogener Daten und Datenrichtigkeit bei großen Sprachmodellen. ChatGPT & Co. unter der DS-GVO
Plattformregulierung	<b>923</b> <b>GERGELY GOSZTONYI / FERENC GERGELY LENDVAI</b> Ist eine Person des öffentlichen Lebens für die Kommentare auf ihrer Facebook-Pinnwand verantwortlich? Analyse des Falls Sanchez gegen Frankreich
Torwächter	<b>928</b> <b>ELENA BRANDT / MAX GREWE</b> Datenportabilität 2.0. Neue Vorgaben im Zuge der EU-Digitalstrategie
Meinungsäußerungsfreiheit	<b>932</b> <b>Rechtsprechung</b> <b>EGMR (Große Kammer):</b> Verurteilung bei unterlassener Löschung von Hassreden Dritter auf Facebook-Seite Urteil vom 15.5.2023 – App. no. 45581/15 – Sanchez vs. Frankreich
Gesundheitsdaten	<b>939</b> <b>EuGH:</b> Anspruch auf kostenlose Kopie der Patientenakte Urteil vom 26.10.2023 – C-307/22 mAnm <b>HENSE / DÄUBLE</b>
Zufallsfund	<b>945</b> <b>BVerfG:</b> Substanziierungsanforderungen an Verfassungsbeschwerde gegen Verwertung von EncroChat-Daten Beschluss vom 9.8.2023 – 2 BvR 558/22
Überwachungsdruck	<b>947</b> <b>BVerwG:</b> Soziale Medien mit Kommentarfunktion können mitbestimmungspflichtige Überwachungseinrichtungen sein Beschluss vom 4.5.2023 – 5 P 16.21
Postident-Verfahren	<b>952</b> <b>BGH:</b> Ansprüche des Kreditinstituts bei rechtswidriger Nutzung des Video-Ident-Verfahrens Urteil vom 26.9.2023 – XI ZR 98/22



Irrführender Dateiname	<b>954 BGH:</b> Sorgfaltspflichtverstoß bei Versendung von Schriftsatz über beA mit Dateinamen „Berufungsschriftsatz.pdf“ Beschluss vom 31.8.2023 – VIa ZB 24/22
Sorgfaltspflichten	<b>955 BGH:</b> Rechtzeitigkeit der Ersatzeinreichung bei EGVP-Störung Zwischenurteil vom 25.7.2023 – X ZR 51/23
Bewertung im Internet	<b>957 BGH:</b> Konzentrationszuständigkeit für Streitigkeiten über Ansprüche aus Internetveröffentlichungen Beschluss vom 6.6.2023 – VI ZB 75/22
beA	<b>959 BGH:</b> Vorübergehende technische Unmöglichkeit bei der Übermittlung des elektronisch einzureichenden Dokuments Urteil vom 25.5.2023 – V ZR 134/22
Netzneutralität	<b>960 OLG Düsseldorf:</b> Wegfall des „Vodafone-Passes“ führt zum Sonderkündigungsrecht Urteil vom 21.9.2023 – 20 U 72/23
Gemeinschaftsstandards	<b>962 OLG Karlsruhe:</b> Einschränkung eines Facebook-Nutzerkontos Urteil vom 26.5.2023 – 10 U 24/22
Pflichtangaben	<b>966 OLG Brandenburg:</b> Verstoß gegen die Informationspflichten der Pkw-EnVKV durch das „Teilen“ eines Facebook-Posts Urteil vom 18.4.2023 – 6 U 75/21
Öffentliche Zugänglichmachung	<b>969 OLG München:</b> Bereicherungsrechtlicher Wertersatzanspruch gegen Video-Hosting-Plattform Urteil vom 23.3.2023 – 29 U 3365/17
Produktsicherheitsgesetz	<b>972 OLG Frankfurt/M.:</b> Haftung eines Bevollmächtigten nach dem ProdSG für Schutzrechtsverletzungen bei Amazon-Verkäufen Urteil vom 16.3.2023 – 6 U 189/22
Urheberrechtsverletzung	<b>974 OLG München:</b> Werkqualität von Datenschutzerklärungen Beschluss vom 3.3.2023 – 6 W 1491/22
Keywords	<b>976 LG Hamburg:</b> Nichtannahme von Werbeanzeigen für Autokennzeichenschilder in Google-Ads Urteil vom 7.7.2023 – 315 O 80/23
Online-Nachrichtendienst	<b>978 LG Berlin:</b> Plattformübergreifende Drittanbieter-Cookies Urteil vom 15.6.2023 – 93 O 167/20
Sorgfaltspflichten	<b>980 LG Heilbronn:</b> Erhöhtes Gefährdungsrisiko eines pushTAN-Verfahrens Urteil vom 16.5.2023 – Bm 6 O 10/23
Internetangebot	<b>982 LG Traunstein:</b> Unlautere Werbung für ein Hotel mit Sterneklassifizierung Urteil vom 30.3.2023 – 1 HK O 2790/22
	<b>984 Leitsätze</b>
	<b>III–IV Inhalt</b>
	<b>V–XIII MMR-Fokus</b>
	<b>XIII Impressum</b>



Michael Rami

## Soll der Zufall Richter sein? Gedanken zum Versuch von Erfolgsqualifikationen (§ 7 Abs 2 StGB)

Es ist strittig, ob in Bezug auf die besonderen Tatfolgen iSv § 7 Abs 2 StGB<sup>1)</sup> strafbarer Versuch möglich ist (§ 15). Der Beitrag zeigt, dass in der jahrzehntelangen Diskussion ein zentrales Argument übersehen wurde.

### ÖJA 2023/11

- I. Einführung
- II. Erfolgshaftung versus Schuldhaftung
- III. Schuldstrafrecht und StGB
  - A. Allgemeines
  - B. Strafbarkeit wegen Versuchs (§ 15)
  - C. Besondere Folgen der Straftat
    1. StG
    2. StGB
  - D. Fazit zum Schuldstrafrecht
- IV. Versuchte Herbeiführung besonderer Tatfolgen?
  - A. Problem
  - B. „Erfolgsqualifizierter Versuch“
  - C. „Versuch der Erfolgsqualifikation“
  - D. Abgrenzung
  - E. Leitentscheidung des OGH zum Versuch der Erfolgsqualifikation (21. 12. 1976, 13 Os 150/76)
  - F. Wortlaute der Erfolgsqualifikationen
  - G. Wortlaut von § 7 Abs 2
  - H. Wortlaut von § 15 Abs 1
  - I. Historische Entwicklung
    1. Materialien zur Stammfassung des StGB
    2. Vergleich mit dem StG
    3. Materialien zum Strafrechtsänderungsgesetz (StrÄG) 2015
  - J. Systematik des Gesetzes
    1. Allgemeines
    2. Betonung des äußeren Unwerts
    3. Zusammenhang mit den objektiven Bedingungen der Strafbarkeit
    4. Anwendungsschwierigkeiten bei einzelnen Delikten
    5. Eigenständige Erfolgsqualifikationen
  - K. Rechtsvergleich mit Deutschland
  - L. Zurück zum Schuldstrafrecht
- V. Fazit

Dr. Michael Rami ist Rechtsanwalt und Richter des Verfassungsgerichtshofs.

<sup>1)</sup> §§ ohne nähere Bezeichnung sind im Folgenden solche des StGB.



# Inhalt

## Editorial

► GASTEDITORIAL – Universität und Höchstgericht: Ein spannendes Verhältnis ..... 945  
*Elisabeth Lovrek*

## ÖJZ aktuell ..... 947

### Beiträge

► Unzulässige Zusatzgebühren im Telekommunikationsbereich ..... 948  
 Replik auf *Kellner/Liebel*, Die AGB-rechtliche Zulässigkeit von „Servicepauschalen“ im Telekommunikationsrecht, ÖJZ 2023, 397  
*Sebastian Schumacher, Florian Wenda*

► Aktuelle verfahrensrechtliche Rechtsprechung des VwGH ..... 953  
*Katharina Gröger, Kerstin Holzinger*

► Aktuelle Entwicklungen zur Verfahrensbeschleunigung im Energierecht der EU ..... 958  
 im Kontext der Energie- und Klimakrise  
*Renate Pirstner-Ebner*

► Die Strafbemessung nach dem Gewaltschutzgesetz 2019 ..... 965  
*Raphaella Bauer-Raschhofer*

### Evidenzblatt

► Gastwirtschaft – teilweise Brauchbarkeit trotz Betretungsverbots ..... 972  
**Bestandrecht** OGH 28. 2. 2023, 1 Ob 181/22 g

► Zur Formwirksamkeit einer aus mehreren losen Blättern bestehenden fremdhändigen letztwilligen Verfügung ..... 974  
**Erbrecht** OGH 21. 2. 2023, 2 Ob 239/22 v  
*(Christoph Mondel)*

► ErbRÄG 2015 und Schenkung auf den Todesfall ..... 977  
**Erbrecht** OGH 16. 5. 2023, 2 Ob 59/23 z

► Rückforderung des Finanzierungsbeitrags als Masseforderung ..... 977  
**Insolvenzrecht** OGH 27. 4. 2023, 17 Ob 9/23 g

► Keine Haftung für Selbstmord eines Patienten ..... 978  
**Schadenersatzrecht** OGH 25. 4. 2023, 1 Ob 36/23 k  
*(David Messner-Kreuzbauer)*

► Vergabeverfahren und Schadenersatzklage ..... 980  
**Schadenersatzrecht** OGH 25. 4. 2023, 10 Ob 13/23 v

► Berechnung des Gebrauchsnutzens bei Rückabwicklung eines Fahrzeugkaufs ..... 982  
**Schuldrecht** OGH 16. 5. 2023, 2 Ob 82/23 g  
*(Jakob Kepplinger)*

► Aufseheneigenschaft im Betrieb ..... 984  
**Arbeitsrecht** OGH 27. 4. 2023, 9 ObA 118/22 a

► Ausschluss aus Verein und aus Vereinsvorstand ..... 985  
**Vereinsrecht** OGH 16. 5. 2023, 2 Ob 25/23 z  
*(Thomas Bachner)*

► Leitungswasserschaden unter Erdniveau ..... 988  
**Versicherungsvertragsrecht** OGH 21. 2. 2023, 7 Ob 220/22 m

► Wahl einer unrichtigen Entscheidungsform: Anfechtbarkeit richtet sich nach der objektiv richtigen Entscheidungsform ..... 989  
**Zivilverfahrensrecht** OGH 19. 4. 2023, 3 Ob 67/23 h

► Sachverhaltsklärung bei angeblicher Tatprovokation ..... 991  
**Strafprozessrecht** OGH 25. 4. 2023, 14 Os 110/22 s  
*(Eckart Ratz)*

► Entscheidung über Antrag auf Verfahrenstrennung ..... 991  
**Strafprozessrecht** OGH 22. 5. 2023, 12 Os 15/23 g  
*(Eckart Ratz)*

► Diversion und Teilrechtskraft ..... 993  
**Strafprozessrecht** OGH 23. 5. 2023, 14 Os 40/23 y  
*(Eckart Ratz)*

► Datenschutz durch das Gericht im Ermittlungsverfahren ..... 995  
**Strafprozessrecht** OGH 29. 8. 2023, 11 Os 22/23 d  
*(Eckart Ratz)*

► Strafschärfung bei Rückfall ..... 997  
**Strafrecht** OGH 25. 4. 2023, 14 Os 33/23 v

► Tatbestandliche Handlungseinheit ..... 998  
**Strafrecht** OGH 9. 5. 2023, 11 Os 30/23 f  
*(Eckart Ratz)*

## EuGH-Leitsatzkartei ..... 999

## Jetzt/demnächst in Kraft ..... 1003

Impressum auf der 2. Umschlagseite



<b>Aufsätze</b>	Die EU-Verordnung zu entwaldungsfreien Lieferketten und ihre Auswirkungen auf die Praxis von Saskia Wittbrodt	174
	Remanufacturing im Automobilsektor – Fragestellungen des Regulierungs- und Produkthaftungsrechts von Dr. Volker Hartmann	190
	Der Ausschlussstatbestand der wissentlichen Pflichtverletzung in der D&O-Versicherung in Zusammenhang mit Zahlungen nach Insolvenzreife von Björn Fiedler	206
<b>Cyber/Datenschutz</b>	Entscheidung des LG Tübingen zur Cyberversicherung	180
	Aktuell: BMI-Diskussionspapier zur Umsetzung der NIS2-Richtlinie	182
	Neuer BSI-Lagebericht	183
	Leitlinien Bußgeldverhängung	183
	Vorabentscheidungsersuchen zur Auslegung des Art. 82 DSGVO: Berücksichtigung des Verschuldens bei zivilrechtlichen Ansprüchen	184
	Vorabentscheidungsersuchen zu Art. 83 DSGVO: Funktionsträgerprinzip und Verschuldenserfordernis bei Verhängung von Geldbußen von Dr. Franz König	185
<b>Aus aller Welt</b>	Deutschland – BGH weist Revision wegen Bruchs des Keramikinlays einer Hüftprothese zurück	186
	Europa – Vorschlag zur Änderung der Richtlinie zur Stärkung der Verbraucher für den ökologischen Wandel • Vorläufige Einigung über Richtlinie zur Verbesserung von Ermittlung und Strafverfolgung hinsichtlich Umweltstraftaten	186
	Österreich – Oberster Gerichtshof weist Revision wegen Produktfehlers einer Hüftprothese als unzulässig zurück	188
	USA – Gericht verurteilt die Bayer AG zu hohen Schadensersatzzahlungen	189
<b>Financial Lines – Deutschland</b>	OLG Hamm: zum Verteilungsverfahren in der D&O-Versicherung	199
	OLG Düsseldorf: Wirecard – zu den Voraussetzungen des einstweiligen Rechtsschutzes	201
	OLG Dresden: zur Verjährung von Deckungsansprüchen in der Haftpflichtversicherung von Dr. Oliver Sieg und Dr. Philipp Koch	202
<b>Literatur</b>	Haftung aus dem Arzneimittelgesetz – Adem Koyuncu, in: Kullmann/Pfister/Stöhr/Spindler, Produzentenhaftung, 2. Ergänzungslieferung 2023	204
	Dr. Lisa-Maria Fidesser: Praxishandbuch Produkthaftung	205
<b>Rechtsprechung/Gesetzgebung</b>	Vereinigtes Königreich: zu den Obliegenheiten eines Versicherten nach einer Deckungsablehnung von Dr. Tanja Schramm, Angela Flaherty und Abigail Li	220
	Deckungseinwände in der Cyberversicherung – zum Urteil des Landgerichts Tübingen von Dr. Henning Schaloske, Dr. Behrad Lalani und Dr. Paul Malek	221



**Inhaltsverzeichnis 22/2023****Aufsatz**

Mark Makowsky, Fälligkeit und Verjährung im Versicherungsvertragsrecht 981

**Transportversicherungen**

OLG Schleswig 5.6.23 16 U 195/22 Obliegenheitsverletzung - Auswahl des Fahrpersonals 1000

**Unfallversicherung**

LG Amberg 25.3.21 24 O 608/20 Wirbelkörperbruch ohne Eigendynamik der bewegten Sache 1003

LG Hof 8.4.21 25 O 20/19 Kausalität – Unfall für Gesundheitsschaden 1006

**Sonstige Versicherungen**

BGH 20.9.23 IV ZR 120/22 Systemumstellung bei der Versorgungsanstalt des Bundes und der Länder (VBL); Wirksamkeit der Übergangsregelung für rentenferne Versicherte 1008

**Straßenverkehrshaftung**

OLG Hamm 9.5.23 7 U 17/23 „Berührungsloser“ Fahrradunfall 1020

**Sonstige Haftung**

OLG Hamm 15.8.23 7 U 19/23 Scraping: Kein Schadensersatz bei fehlender Darlegung eines konkreten Schadens 1022

LG München I 19.8.22 22 O 2477/22 Haftung des Anlagevermittlers aufgrund verletzter Hinweispflicht 1024

**Schadensersatz**

OLG Celle 5.10.23 5 U 30/21 Prozessführungsbefugnis nach Übergang der im Wege gewillkürter Prozesstandschaft geltend gemachten Forderung auf den Kaskoversicherer 1027



## Inhaltsverzeichnis 23-24/2023

## Aufsätze

Jan D. Lüttringhaus und Nicolas Klein, Rechtsfragen der Warranty&Indemnity- und Contingent Risk-Versicherung – Von vermeintlichen Großrisiken, „verhüllten“ primären Risikobeschreibungen und Ungemach im Exzedenten-Turm 1029

Sascha Piontek, Über die Auslegung "besonderer" Versicherungsbedingungen 1039

## Allgemeine Haftpflichtversicherung

OLG Hamm 13.7.23 20 U 64/22 Strafrechtsschutz in der D&O-Versicherung [m. Anm. von Bernd Guntermann] 1045

## Sachversicherung

LG Aachen 25.5.23 9 O 325/20 Elektronik-Versicherung, keine Leistung des VR für Schaden an einer mangelhaften Photovoltaik-Anlage 1055

## Krankenversicherung

BGH 27.9.23 IV ZR 177/22 Auskunftsanspruch betreffend Prämienanpassungen 1059

## Lebensversicherung/Berufsunfähigkeitsversicherung

OLG Hamm 1.6.22 I-20 U 294/21 Schlusszahlung: Berücksichtigung vorheriger Auszahlungen 1065

## Straßenverkehrshaftung

BGH 10.10.23 VI ZR 287/22 Kollision bei Rückwärtsfahren in Einbahnstraße 1067

EuGH 12.10.23 C-286/22 „Pedelec“ als Kraftfahrzeug 1069

## Haftung der freien Berufe

OLG Köln 24.5.22 9 U 173 /20 Kein Deckungsschutz in der Vermögensschadenhaftpflichtversicherung für Rechtsanwälte bei nicht anwaltstypischer Treuhandtätigkeit [m. Anm. von Sandra Orlikowski-Wolf und Franziska Bexen] 1069

## Sonstige Haftung

ArbG Berlin 1.9.23 21 Ca 3464/23 Schadenersatzansprüche gegen Verwaltungsdirektor einer Rundfunkanstalt 1073

OLG Bremen 15.11.23 1 U 15/23 Sturz eines Blinden über auf einem Gehweg abgestellte E-Roller 1075

## Schadensersatz

BGH 17.10.23 VI ZR 27/23 Transparenzgebot bei Abtretung von Mietwagenkosten 1077

OLG Dresden 10.10.23 4 U 634/23 Diagnosefehler bei erkennbaren Neben- bzw. Zufallsbefunden 1080



## Sozialversicherungsrecht

LSG Baden-Württemberg	25.9.23	L 1 U 1485/23	Kein Versicherungsschutz bei einer Handlung auf einem Abweg, auch wenn diese der Fortsetzung des versicherten Weges dient	1082
-----------------------	---------	---------------	---	------

## Verfahrensrecht/Kostenrecht

OLG Frankfurt a. M.	15.3.22	25 W 10/22	Prozesskosten – Privatgutachten	1085
OLG Karlsruhe	11.5.22	9 W 24/22	Richterablehnung – zweimaliges Übersehen eines Befangenheitsantrags	1087

## Vertriebsrecht

LG Aachen	27.4.23	9 O 412/21	Haftung Versicherungsvertreter – Umdeckung einer Versicherung	1087
-----------	---------	------------	---	------

ISSN 0343-9771

### r+s recht und schaden

#### Schriftleitung:

Joachim Felsch (V.i.S.d.P.),  
Richter am BGH a.D.  
(Sprecher der Schriftleitung),  
c/o Verlag C.H.BECK,  
Wilhelmstr. 9, 80801 München,  
E-Mail: felsch.rus@t-online.de.  
Sachversicherung, technische Versicherungen, sonstige Versicherungen.

Dr. Jens Rogler, Vorsitzender Richter am LG (Stv. Sprecher), Nürnberg,  
E-Mail: dr.jens.rogler@gmx.de.  
Reiserversicherung, Krankenversicherung, Straßenverkehrshaftung.

Dr. Carla Burmann, Rechtsanwältin, Hannover,  
E-Mail: burmann@stobbe.de.  
Medizinhaftung, Schadensersatz, Sozialversicherungsrecht.

Dr. Florian Dallwig, Rechtsanwältin und Notar, Hamm,  
E-Mail: f.dallwig@streitboerger.de.  
Haftung der freien Berufe (außer Medizinhaftung).

Prof. Dr. Michael Fortmann, Technische Hochschule Köln,  
E-Mail: michael.fortmann@th-koeln.de.  
Sonstige Haftung, Versicherungsaufsichts- und -unternehmensrecht.

Dr. Ulf Hoenicke, Meerbusch,  
E-Mail: ulf.hoenicke@t-online.de.  
Lebens- und Berufsunfähigkeitsversicherung, Unfallversicherung, Transportversicherung, Vertriebsrecht, Verfahrens- und Kostenrecht.

Prof. Dr. Karl Maier, Technische Hochschule Köln,  
E-Mail: karl.maier@th-koeln.de.  
Krafftahrtversicherung.

Monika Maria Risch, Rechtsanwältin, Berlin,  
E-Mail: MRisch@ra-risch.de.  
Mathis Rudy, Vorsitzender Richter am LG, Nürnberg,  
E-Mail: rus@mathisrudy.de.  
Versicherungsvertragsgesetz.

Prof. Dr. Peter Schimikowski, Rechtsanwält, Köln,  
E-Mail: peter.schimikowski@th-koeln.de.  
Allgemeine Haftpflichtversicherung, Rechtsschutzversicherung.

Einsendungen, insbesondere Entscheidungseinsendungen, bitte an die Schriftleitung oder an:  
Philipp Mützel, Verlag C.H.BECK,  
Wilhelmstraße 9, 80801 München.  
Tel.: (089) 3 81 89-208  
E-Mail: rus@beck.de

#### Manuskripte und andere Einsendungen:

Alle Einsendungen sind an die o. g. Adresse zu richten. Es besteht keine Haftung für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigefügt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss in Textform erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt die Autorin/der Autor dem Verlag C.H.BECK an ihrem/seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht der Autorin/des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

#### Redaktionsrichtlinie C.H.BECK:

Redaktionsrichtlinien und Werkabkürzungen sind im Zitierportal des Verlags C.H.BECK abrufbar:  
www.zitierportal.de

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

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München. Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-609, Telefax (0 89) 3 81 89-589, E-Mail: anzeigen@beck.de  
Verantwortlich für den Anzeigenteil: Dr. Jiri Pavelka.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-398, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDE33XXX. Amtsgericht München, HRA 48 045. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

**Erscheinungsweise:** Zweimal monatlich.

**Bezugspreise 2023:** Jahresabo: Inland (inkl. r+s DIREKT) € 299,- (inkl. MwSt.); Einzelheft: € 29,- (inkl. MwSt.). **Versandkosten** jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Abonnement und Bezugspreis beinhalten die Printausgabe sowie eine Lizenz für die Online-Ausgabe. Die Bestandteile des Abonnements sind nicht einzeln kündbar. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von sechs Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

Jahrestitelei und -register sind nur mit dem jeweiligen Heft lieferbar. Hinweise zu Preiserhöhungen finden Sie in den beck-shop AGB unter Ziff. 10.4.

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

#### KundenServiceCenter:

Telefon: (089) 3 81 89-750  
Telefax: (089) 3 81 89-358  
E-Mail: kundenservice@beck.de

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

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

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

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

CO<sub>2</sub>  
neutral  
chbeck.de/nachhaltig



# recht

305  
4/23

www.recht.recht.ch

Zeitschrift für juristische Weiterbildung und Praxis

## 41. Jahrgang

### Inhalt

- 191 *Sarah Summers*  
**Verfahren und Bestrafung im Rechtsstaat**
- 199 *Roger Zäch*  
**Wettbewerbliche Gestaltungsmöglichkeiten  
bei dringlichen Zusammenschlussverfahren  
am Beispiel von UBS/CS**
- 206 *Ralph Trümpler*  
**Aufsicht über Kindertagesstätten –  
Neuerungen und Herausforderungen im Umgang  
mit Strafregisterauszügen**
- 213 *Valentin Jentsch/Syra Angliker*  
**Haftung für Nachhaltigkeitsinformationen**

**online+**

Ihre Vorteile  
auf einen Blick:  
Seite 227



Stämpfli Verlag



universität  
innsbruck

Universitäts- und  
Landesbibliothek Tirol



# Heft 23/24 | 15. Dezember 2023

## MELDUNGEN INFOS EN BREF

Aktuelle Meldungen für die Rechtspraxis **1145**

Zur amtlichen Publikation vorgesehene Urteile des Bundesgerichts | Arrêts du Tribunal fédéral destinés à la publication dans le Recueil officiel **1146**

## LEITARTIKEL ARTICLE DE FOND

**Le contrat d'entreprise en période d'inflation  
Une analyse des conséquences de l'augmentation des  
coûts de construction sur le prix ferme de l'ouvrage**

Dr iur. Vincent Perritaz, avocat

L'augmentation extraordinaire des coûts de construction depuis 2020, notamment du prix de certains matériaux et de l'énergie, a bouleversé le monde de la construction. Face à cette situation précaire, les entreprises ont très souvent revendiqué une augmentation du prix ferme de l'ouvrage pour rétablir l'équilibre du contrat. Elles ont également adapté leur pratique contractuelle, notamment en insérant dans les nouveaux contrats des clauses d'indexation du prix en fonction de l'évolution des coûts de construction. La présente contribution entend ainsi analyser les conséquences de l'augmentation des coûts de construction sur le prix ferme de l'ouvrage. **1147**

## ENTWICKLUNGEN LE POINT SUR

**Entwicklungen im Sozialversicherungsrecht (Teil 1) |  
Le point sur le droit des assurances sociales  
(1<sup>er</sup> Partie)**

Prof. Dr. iur. Basile Cardinaux, Rechtsanwalt

Berichtszeitraum September 2022 bis August 2023 **1158**

**Entwicklungen im Staatsrecht | Le point sur le droit  
constitutionnel**

Prof. Dr. iur. Axel Tschentscher, LL.M. (Cornell),  
M.A. phil. (Würzburg)

Berichtszeitraum Oktober 2022 bis September 2023 **1166**

## RECHTSPRECHUNG JURISPRUDENCE

**Aktuelle bundesgerichtliche Rechtsprechung**

La jurisprudence récente du Tribunal fédéral

**Bundesgericht, Urteil 5A\_155/2023** vom 12. Juli 2023.  
Art. 105 BGG. Eine Scheidungspartei kann nicht erst vor Bundesgericht vorbringen, die Ehe sei angesichts der Kürze des Zusammenlebens nach der neuen bundesgerichtlichen Rechtsprechung nicht lebensprägend gewesen und es bestehe deshalb kein Anspruch auf nahehehlichen Unterhalt. **1175**

**Bundesgericht, Urteil 6B\_1437/2022** vom 2. August 2023.  
Art. 10 Abs. 3 StPO. Die Thurgauer Justiz durfte den Stadtschreiber von Frauenfeld, der seine Täterschaft bestritten hatte, wegen Wahlfälschung verurteilen. Unter dem Aspekt von *in dubio pro reo* sind nur unüberwindliche Zweifel relevant. **1176**

**Bundesverwaltungsgericht**

Tribunal administratif fédéral

**Bundesverwaltungsgericht, Urteil B-645/2018**  
vom 14. August 2023. Art. 49a Abs. 2 KG; Art. 8 ff. SVKG. Die Kartellbusse der WEKO gegen ein Bündner Bauunternehmen ist korrekt. Ein vollständiger Erlass der Sanktion setzt eine umfassende Mitwirkung voraus. **1178**

**Kantonale Rechtsprechung**

La jurisprudence cantonale

**Kantonsgericht St. Gallen, Einzelrichter im Familienrecht, Entscheid FE.2022.9-EZE2** vom 30. September 2022.  
Art. 152 Abs. 2, Art. 154 ZPO. «Aus dem Recht»-Weisen rechtswidrig erstellter Videoaufnahmen. Das Gesetz sieht die Sanktion des «Aus dem Recht»-Weisens nicht vor. Auch dann, wenn Videoaufnahmen zur Übergabe eines Kindes vom einen Elternteil an den anderen rechtswidrig erstellt wurden, entscheidet das Gericht über deren Verwendung in Abwägung mit dem Interesse an der Wahrheitsfindung. **1181**



## GESETZGEBUNG LÉGISLATION

### 50% weniger Treibhausgasemissionen bis 2030

Die Kommission für Umwelt, Raumplanung und Energie des Ständerates (UREK-SR) hat die Vorlage zum CO<sub>2</sub>-Gesetz für die Periode 2025 bis 2030 einstimmig angenommen. Die Revision hat zum Ziel, die Treibhausgasemissionen bis 2030 gegenüber 1990 zu halbieren. Auf dem Weg zu Netto-Null bis 2050 ist dies eine wichtige Etappe, welche durch Massnahmen wie den Umstieg auf alternative Antriebstechnologien oder erneuerbare Treibstoffe im Flugverkehr ergänzt wird.

1183

## BERUFSPRAXIS LA PAGE DES PRATICIENS

### Wahrheitspflicht und Wohlwollen im Arbeitszeugnis Ausgewählte Fragen aus der Praxis

lic. iur. Nicolas Facincani, LL.M., Rechtsanwalt, und  
Louis Delfosse, MLaw, LL.M.

Obwohl das Arbeitszeugnis in der Praxis zunehmend von Standardformulierungen geprägt wird und sich somit teilweise von der Grundidee einer individuellen Leistungs-

bewertung entfernt hat, ist es immer noch eine Institution mit grosser praktischer Bedeutung. Das Arbeitszeugnis hat eine Doppelfunktion. Es soll einerseits der nächsten Arbeitgeberin einen wahrheitsgetreuen Eindruck über den Arbeitnehmer vermitteln und andererseits dessen berufliches Fortkommen fördern, weshalb es wohlwollend zu formulieren ist. Die Grundsätze der Wahrheitspflicht und des Wohlwollens widerspiegeln diese manchmal konkurrierenden Interessen und geben vorliegend Anlass zur Diskussion einiger praxisrelevanter Fragen.

1185

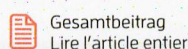
## SERVICE SERVICES

<b>Veranstaltungskalender</b>   Calendrier des manifestations	<b>1194</b>
<b>Besprechungen</b>   Comptes rendus	<b>1195</b>
<b>Vorschau</b>   Aperçu	<b>1196</b>
<b>Impressum</b>   Impressum	<b>1196</b>

## Index zur neuen ID-Nummer | Index du nouveau numéro ID

Mithilfe der neuen ID-Nummern gelangen Sie auf [www.sjz.ch](http://www.sjz.ch) zu weiterführenden Fachinformationen. Geben Sie hierfür die ID-Nummer in der Online-Datenbank im Suchfeld ein. Die Icons helfen Ihnen bei der Orientierung.

Le nouveau numéro ID vous conduit aux informations spécialisées complémentaires. Entrez le numéro ID dans le champ de recherche de la base de données en ligne sur [www.sjz.ch](http://www.sjz.ch). Les icônes ci-après vous aident à vous orienter.



Gesamtbeitrag  
Lire l'article entier



Kurzinterview  
Bref interview



Standpunkt  
Point de vue



Veranstaltung  
Manifestation



Arbeitshilfe  
Documentation



# WRS

## Verkehrsrechts- Sammlung

Entscheidungen  
aus allen Gebieten  
des Verkehrsrechts

Herausgeber:  
Rechtsanwalt Volker Weigelt,  
Berlin

**Band 145**

**Heft 4**

Oktober 2023

Seite 169 Nr. **33**

Im Fall eines nach §§ 495 Abs 1, 355 BGB wirksam erklärten Widerrufs eines Darlehensvertrags, mit dem ein Vertrag über die Lieferung einer Ware (hier eines Kraftfahrzeugs) oder die Erbringung einer anderen Leistung im Sinne des § 358 Abs 2 BGB verbunden ist, kann der Darlehensnehmer die auf Rückzahlung der Darlehensraten gerichtete Klage nach § 29 Abs 1 ZPO dort erheben, wo sich die Ware vertragsgemäß befindet. Das ist in der Regel der Wohnsitz des Kl. an seinem Wohnsitz.

OLG Karlsruhe,

Beschluss vom 7. Februar 2023

Seite 177 Nr. **34**

Zu den Verkehrssicherungspflichten, insbesondere Prüfpflichten einer Kraftfahrzeugvertragshändlerin bei der Bestellung und Weitergabe von Ersatzschlüsseln für Kraftfahrzeuge.

BGH, Urteil vom 28. März 2023

Seite 184 Nr. **35**

Die Erstattungsfähigkeit von Aufwendungen, die nicht nur der Behebung des Unfallschadens, sondern auch eines weiteren Schadens dienen, richtet sich nach den Grundsätzen der Vorteilsausgleichung. Eine Vorteilsanrechnung kommt nicht in Betracht, wenn der Geschädigte die Behebung eines weiteren, nicht durch den Unfall verursachten Schadens unterlässt. Setzt der Geschädigte zeitgleich durch den Unfall verursachte und nicht durch den Unfall verursachte Schäden in stand, ist es angemessen, hinsichtlich der allen Reparaturmaßnahmen dienenden Aufwendungen eine Vorteilsanrechnung vorzunehmen, die sich danach bemisst, wie sich die übrigen Reparaturkosten auf die reparierten Schäden verteilen.

OLG Stuttgart, Urteil vom 16. Februar 2023

Seite 190 Nr. **36**

Zum Ausgleichsanspruch des Unfallgegners gegen den haltenden Nicht-eigentümer (Leasingnehmer) und den Fahrer nach Regulierung der Schadensersatzansprüche des Leasinggebers wegen der Verletzung seines Eigentums an dem Fahrzeug.

BGH, Urteil vom 18. April 2023

**ESV** ERICH  
SCHMIDT  
VERLAG

 universität  
innsbruck

Universitäts- und



Seite 195 Nr. **37**

Zur Reichweite des Vertrauensgrundsatzes hinsichtlich des verkehrsgerechten Verhaltens eines Fußgängers beim Überqueren der Fahrbahn.

BGH, Urteil vom 4. April 2023

Seite 199 Nr. **38**

Hat eine Strafkammer in der Hauptverhandlung bereits über die Art und Dauer (derselben) Strafverfolgungsmaßnahme entschieden, bleibt für die Nachholung einer Entschädigungsentscheidung kein Raum mehr; im Zweifel ist anzunehmen, dass es sich um eine abschließende Entscheidung hinsichtlich der Entschädigung handelt.

Der Wortlaut des § 8 Abs 3 S 1 StREG differenziert nicht danach, ob die Entscheidung nach Art der Strafverfolgungsmaßnahme oder ihrer Dauer unvollständig ist. Der Gesetzgeber hat keine Sonderregelung für den Fall unterbliebener Entschädigungen ausgestaltet, sodass sich das Rechtsmittel ausschließlich nach § 8 Abs 3 S 1 StREG richtet.

OLG Hamm, Beschluss vom 14. Februar 2023

Seite 201 Nr. **39**

Der Tatbestand eines versuchten Delikts verlangt in subjektiver Hinsicht (Tatentschluss) das Vorliegen einer vorsatzgleichen Vorstellung, die sich auf alle Umstände des äußeren Tatbestands bezieht.

Handelt es sich — wie hier — um ein Erfolgsdelikt, so gehört zu diesen objektiven Umständen außer der Tat handlung und dem tatbestandsmäßigen Erfolg auch der zwischen beiden bestehende Kausalzusammenhang, das heißt der von jener zu diesem führende Geschehensverlauf. Bei einem vorsätzlichen Erfolgsdelikt muss auch dieser daher — in seinen wesentlichen Zügen — vom Willen des Täters umfasst sein.

Mit Tatvorsatz handelt demnach nur derjenige Täter, der willentlich eine nach seiner Vorstellung erfolgsursächliche Handlung vornimmt.

BGH, Urteil vom 13. April 2023

Seite 209 Nr. **40**

Für die ordnungsgemäße Erhebung einer Verfahrensrüge genügt es nicht, zu den Verfahrenstatsachen nahe zu den gesamten Akteninhalt in die Begründungsschrift einzukopieren, statt bezogen auf die konkrete Verfahrensrüge (lediglich) den insoweit relevanten Verfahrensstoff mitzuteilen.

Ist der Betr. bereits im „ersten Durchgang“ wegen vorsätzlicher Überschreitung der zulässigen Höchst-

geschwindigkeit verurteilt worden, bedarf es nach der Zurückverweisung der Sache keiner Wiederholung des Hinweises auf die Möglichkeit einer Verurteilung wegen vorsätzlicher Tatbegehung.

OLG Düsseldorf, Beschluss vom 21. Februar 2023

Seite 211 Nr. **41**

Das Sächsische OVG hat wiederholt festgestellt, dass bei der vielfachen Überschreitung des analytischen Grenzwerts von 25 ng/ml bei Methamphetamin von einer mutmaßlichen Drogengewöhnung gesprochen werden kann.

Das VG ist weiter zutreffend davon ausgegangen, dass der Kl., dem zwar zum Zeitpunkt der Kontrolle nach seinen Angaben übel war, der aber — soweit ersichtlich — keinerlei Ausfallerscheinungen zeigte, über eine mit dem regelmäßigen Konsum von Methamphetamin einhergehende Toleranzausbildung verfügte, die seine Behauptung, es liege eine einmalige Fremdbeibringung von Drogen vor, unglaubhaft erscheinen lässt.

OVG Sachsen, Beschluss vom 26. Juli 2023

Seite 215 Nr. **42**

In der Rechtsprechung ist anerkannt, dass bei mehreren unaufgeklärt gebliebenen Verkehrsverstößen mit verschiedenen auf einen Halter zugelassenen Firmenfahrzeugen die Anordnung einer Fahrtenbuchauflage bezogen auf den gesamten Fahrzeugpark gerechtfertigt sein kann.

Eine solche Anordnung stellt aber im Verhältnis zur Einzelanordnung für ein jeweiliges Tatfahrzeug eine erhebliche Erweiterung dar und bedarf deshalb einer ihre Auswirkungen auf den betroffenen Halter oder Fahrzeugführer berücksichtigenden Verhältnismäßigkeitsprüfung.

OVG Sachsen, Beschluss vom 28. Juni 2023

Seite 220 Nr. **43**

Allein die melderechtliche Anmeldung einen Tag vor Ausstellung des Führerscheins ist nicht geeignet, einen Wohnsitzverstoß i.S.d. § 28 Abs 4 S 1 Nr 2 FeV zu belegen, wenn der Betr. bei der Anmeldung seines Wohnsitzes im Ausstellungsmitgliedstaat seinen beabsichtigten — hier letztlich ein knappes Jahr dauernden — Aufenthalt unbefristet begründete und die Behörden des Ausstellungsmitgliedstaats in Kenntnis der zeitlichen Abläufe einen gewöhnlichen Aufenthalt des Betr. in jenem Mitgliedstaat an mindestens 185 Tagen im Kalenderjahr bestätigen.

OVG Nordrhein-Westfalen, Beschluss vom 23. Juni 2023



# Verkehrsrechts- Sammlung

Entscheidungen  
aus allen Gebieten  
des Verkehrsrechts

Herausgeber:  
Rechtsanwalt Volker Weigelt,  
Berlin

**Band 145**  
**Heft 5**  
November 2023

Seite 225 Nr. **44**

Unter den Voraussetzungen des § 823 Abs 2 BGB in Verbindung mit § 6 Abs 1, § 27 Abs 1 EG-PGV steht dem Käufer eines mit einer unzulässigen Abschalteneinrichtung im Sinne des Art 5 der Verordnung (EG) Nr 715/2007 versehenen Kraftfahrzeugs ein Anspruch gegen den Fahrzeughersteller auf Ersatz des Differenzschadens zu. Die Tatbestandswirkung einer EG-Typgenehmigung kann einem Anspruch des Fahrzeugkäufers auf Schadensersatz wegen unerlaubter Handlung nicht entgegengehalten werden.

BGH, Urteil vom 26. Juni 2023

Seite 245 Nr. **45**

Zur Bemessung der Höhe der Hinterbliebenenentschädigung (Anschluss an Senatsurteil vom 6. Dezember 2022, VI ZR 73/21, VersR 2023, 256).

BGH, Urteil vom 23. Mai 2023

Seite 248 Nr. **46**

Liegt ein Fußgänger betrunken schlafend auf der Straße, schließt dies analog § 827 S2 BGB nicht ohne Weiteres seine Zurechnungsfähigkeit/sein Verschulden aus, wenn sich der Fußgänger selbstverschuldet in einen Zustand versetzt hat, der die freie Willensbildung ausschließt.

Grundsätzlich spricht gegen einen Kraftfahrer, der auf ein nicht ungewöhnlich/atypisch schwer erkennbares Hindernis auffährt, der Beweis des ersten Anscheins, dass entweder der Anhalteweg aufgrund der gefahrenen Geschwindigkeit länger als die Sichtweite oder seine Reaktion auf die rechtzeitig erkennbare Gefahr unzureichend war (im Anschluss an BGH Urte. v. 23. 6. 1987 — VI ZR 188/86, r+s 1987, 312 = juris Rdn 12; siehe auch BGH Urte. v. 23. 4. 2020 — III ZR 51/17, NJW 2020, 3106 Rdn 33).


Zur positiven Feststellung eines alternativen Verstoßes gegen § 1 Abs 2 StVO wegen Unaufmerksamkeit oder gegen die Anforderungen des § 3 Abs 1 S 2 und S 4 StVO.  
OLG Hamm, Urteil vom 3. März 2023

Seite 254 Nr. **47**

§ 3 der Fahrerlaubnis-Verordnung regelt die Anforderungen an die Eignung zum Führen von fahrerlaubnisfreien Fahrzeugen nicht hinreichend bestimmt und kann daher als Rechtsgrundlage für behördliche Untersagungen nicht herangezogen werden.

VGH Bayern, Urteil vom 17. April 2023

**ESV** ERICH  
SCHMIDT  
VERLAG

 universität  
innsbruck

Universitäts- und  
Landesbibliothek Tirol



Seite 265 Nr. **48**

Jedenfalls für das im Anschluss an eine Trunkenheitsfahrt (mit mehr als 1,6 ‰ BAK) mit dem Fahrrad ausgesprochene Verbot, (Fahrerlaubnisfreie) Fahrzeuge zu führen, stellt § 3 FeV eine hinreichend bestimmte und verhältnismäßige Regelung dar.

*OVG Niedersachsen, Beschluss vom 23. August 2023*

Seite 269 Nr. **49**

Eine Gutachtenanordnung zur Klärung von Zweifeln an der Fahreignung (hier: medizinisch-psychologisches Gutachten) ist nicht selbstständig gerichtlich anfechtbar (§ 44a S 1 VwGO).

Die Gründe, die bei der Anordnung der amtsärztlichen Untersuchung eines Beamten die selbstständige Anfechtbarkeit verfassungsrechtlich gebieten (vgl BVerfG, Beschluss vom 14. Januar 2022 – 2 BvR 1528/21 –), sind nicht auf die Gutachtenanordnung zur Klärung von Fahreignungszweifeln übertragbar.

*VGH Hessen, Beschluss vom 27. Februar 2023*

Seite 277 Nr. **50**

Im Übrigen können strafverfahrensrechtliche Maßstäbe über die Rechtsfolgen von Mängeln der Beweiserhebung, wie sie etwa für die Vernehmung von Beschuldigten geregelt sind (vgl § 136, § 136a Abs 3 StPO), auch nicht ohne Weiteres auf das ordnungsrechtliche Fahrerlaubnisverfahren übertragen werden, da dieses andere Zielsetzungen verfolgt und anderen Verfahrensbestimmungen unterliegt. Soweit – wie im Fahrerlaubnisrecht – ein ausdrückliches Beweisverwertungsverbot nicht besteht, ist vielmehr im Einzelfall zwischen dem Integritätsinteresse des von dem Eingriff betroffenen Grundrechtsträgers und dem Gewicht der sonst zu beachtenden Belange abzuwägen. Diese Abwägung fällt im Fahrerlaubnisrecht in aller Regel – und so auch im Streitfall – zu Lasten des jeweiligen Fahrerlaubnisinhabers aus.

*OVG Sachsen, Beschluss vom 6. Juni 2023*



## Impressum

Verbraucher und Recht: Zeitschrift für Wirtschafts- und Verbraucherrecht (VuR)  
ISSN 0930-8369

### Redaktion:

Prof. Dr. Peter Rott (V.i.S.d.P.)  
RA Arne Maier

### Einsendungen bitte an:

RAin Christine Ruttmann  
Sachsenstrasse 4  
34131 Kassel

E-Mail: vur@nomos-journals.de  
www.vur.nomos.de

**Manuskripte und andere Einsendungen:** Alle Einsendungen sind an die o. g. Adresse zu richten. Es besteht keine Haftung für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigefügt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss in Textform erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt die Autorin/der Autor der Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co.KG an ihm/seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht der Autorin/des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt. Eine eventuelle, dem einzelnen Beitrag oder der jeweiligen Ausgabe beigefügte Creative Commons-Lizenz hat im Zweifel Vorrang. Zum Urheberrecht vgl. auch die allgemeinen Hinweise unter [www.nomos.de/urheberrecht](http://www.nomos.de/urheberrecht).

Unverlangt eingesandte Manuskripte – für die keine Haftung übernommen wird – gelten als Veröffentlichungsvorschlag zu den Bedingungen des Verlages. Es werden nur unveröffentlichte Originalarbeiten angenommen. Die Verfasser erklären sich mit einer nicht sinnentstellenden redaktionellen Bearbeitung einverstanden.

**Redaktionsrichtlinie:** Diese Zeitschrift ist auch in der Datenbank BeckOnline verfügbar. Um die Funktionen dieser Datenbank optimal zu nutzen (insbesondere die Verlinkungsfunktion), empfehlen wir dringend die Beachtung der C.H.BECK-Redaktionsrichtlinien und Werkabkürzungen. Diese finden Sie im Zitierportal des Verlags C.H.BECK <https://zitierportal.beck.de/>

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

Namentlich gekennzeichnete Artikel müssen nicht die Meinung der Herausgeber/Redaktion wiedergeben.

## Aktuelle Rechtsprechung

III

### Editorial

#### Datenschutz und die Kameras moderner Autos

RA Prof. Dr. Stefan Ernst, Freiburg/Br.

441

### Aufsätze

#### Der Prosumer im Energierecht – braucht erst mal eine Photovoltaikanlage oder ein Windrad

Prof. Dr. Peter Rott, Oldenburg

443

#### Die Auswirkungen einer Fristsetzung des Verbrauchers im neuen Verbrauchsgüterkaufrecht – Zugleich Besprechung zu LG Düsseldorf Ur. v. 22.3.2023 – 9 O 167/22

Dr. Jonas David Brinkmann, Bielefeld

447

#### Im System nicht vorgesehen – Aushebelung des (Wahl-)Rechts auf Nacherfüllung

Louis Roer, Heidelberg

454

### Rechtsprechung

#### Bank- und Anlegerschutzrecht

##### Einwendungen des Bürgen gegen den Zahlungsdienstleister (§ 676b Abs. 2, § 768 Abs. 2 BGB)

BGH Ur. v. 11.7.2023 – XI ZR 111/22

bearbeitet und Anmerkung von RA Arne Maier, Esslingen

462

##### Kündigung eines Prämiensparvertrags mit guthabenorientierter bzw. Verhältnisprämienstaffell

BGH Ur. v. 25.7.2023 – XI ZR 221/22

bearbeitet und Anmerkung von RA Arne Maier, Esslingen

468

#### Sonstiges Verbraucherrecht

##### DB-Suchfunktion – „Schnellste Verbindung anzeigen“ ist irreführend

OLG Frankfurt am Main Beschl. v. 21.9.2023 – 6 W 61/23

bearbeitet von RAin Christine Ruttmann, Kassel

472

##### Unterlassung sog. „Fake-Bewertungen“ von Hotelaufenthalten

LG München I Versäumnisur. v. 24.7.2023 – 37 O 11887/21, nicht rechtskräftig

bearbeitet von RAin Christine Ruttmann, Kassel

475

### Rechtsprechungsübersicht

#### Bank- und Anlegerschutzrecht

477

#### Versicherungsrecht

478

#### Sonstiges Verbraucherrecht

478

### Buchbesprechung

#### Linderkamp, Jörn

##### Personalisierte Preise im Vertragsverhältnis, Nomos Verlagsgesellschaft 2023

Dr. Nina-Maria Hafner-Thomic, Wien

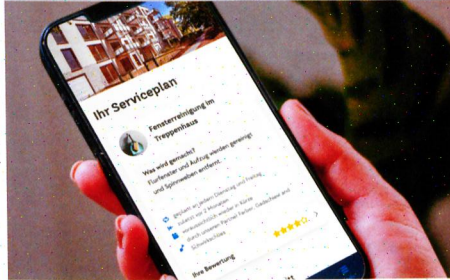
479

### Informationen

## Aktuelle Rechtsprechung

III





## Inhalt

<b>Pioniergeist in der Wohnungswirtschaft: Wenn Wohnungsunternehmen Startups gründen</b> Tobias Straubinger	244
<b>DigiWoh – Gemeinsam Digitalprojekte planen und umsetzen!</b> Arne Rajchowski	248
<b>Startups, Proptechs und Technologieunternehmen für die Wohnungswirtschaft</b>	250
<b>Mehr Tempo für bezahlbares Wohnen: Neue Rahmenvereinbarung „Serielles und modulares Bauen 2.0“</b>	254
<b>Forum Wohn<sup>eG</sup> 2023</b> Tjerk Wehland	256
<b>Datenschutzrechtliche Besonderheiten im Kontext von Wohnungsgenossenschaften</b> Steffen Kipple	258
<b>Die Aufnahme einer weiteren Person in die Wohnung durch den Mieter – Gebrauchsüber- lassung an Dritte – Untervermietung</b> Dr. Stefan Roth	260
<b>ESG in der Immobilienbewertung Teil 2</b> Karl Huber	262
<b>Happy birthday! 10 Jahre Führungs-Campus der VdW Bayern Treuhand</b>	266
<b>Nachrichten aus der Wohnungswirtschaft</b>	268
<b>Die Wohnungswirtschaft Bayern</b>	272
<b>Persönliches</b>	284
<b>Termine</b>	288

### Fehler in wohnen 2/2023

Der Gastkommentar von Prof. Lamia Messari-Becker, „Mist gebaut“, wurde leider unvollständig abgedruckt. Der letzte Satz ist abgeschnitten. Sie finden das Heft mit dem vollständigen Artikel auf unserer Internetseite unter: [www.vdwbayern.de/aktuelle-nachrichten/publikationen/](http://www.vdwbayern.de/aktuelle-nachrichten/publikationen/)





# wohnrechtliche blätter:wobl

Schwerpunkt:

## Rücklagenbildung im WE-Recht

wohnrechtliche blätter:wobl

Heft 11 November 2023  
(36. Jahrgang)

S. 431–472

### Aufsätze

RA Dr. *Alexander Illedits*  
**Problemlösungsansätze zur Ermittlung der  
Mindestrücklage nach der WEG-Novelle 2022** 431

RA *Michael Drasdo*  
**Höhe der Erhaltungs- bzw. Instandhaltungsrück-  
lage(nzuführen) – eine rechtsvergleichende Betrachtung** 441

### Veranstaltungsbericht

Univ.-Ass. Mag. *Viola Hoti* /  
Univ.-Ass. (post doc) Dr. *Marco Scharmer*, B.A.  
**IWD – Immobilie und Nachhaltigkeit:  
Status quo und regulatorische Bestrebungen** 444

### Rechtsprechung

Nr. 137–148

#### • MRG

**137.** Ausnahme vom Anwendungsbereich  
des MRG bei Wohnungen, die von einer karitativen  
Organisation im Rahmen sozialpädagogisch betreuten  
Wohnens vermietet werden 446  
(OGH 20. 12. 2022, 4 Ob 205/22h)

**138.** Zum gemeinsamen Haushalt als Voraussetzung  
für das Eintrittsrecht in den Mietvertrag 449  
(OGH 24. 10. 2022, 8 Ob 118/22v)

**139.** Beurteilung des Lagezuschlags im MRG 449  
(OGH 12. 12. 2022, 5 Ob 177/22y)

**140.** Zur Lagequalität in der Nähe des Wienflusses 450  
(OGH 31. 5. 2023, 5 Ob 27/23s –  
Univ.-Ass. Mag. *Michael Jehle*, BSc)

**141.** Kosten einer Legionellen-Prophylaxe:  
keine überwälzbaren Betriebskosten 453  
(OGH 24. 11. 2022, 5 Ob 120/22s –  
RAA Mag. *David Trojer*)

**142.** Kündigung mangels dringenden  
Wohnbedürfnisses nur bei gleichwertiger  
und abgesicherter Alternative 456  
(OGH 12. 10. 2022, 1 Ob 174/22b)

#### • WEG

**143.** Antrag des vorläufigen Verwalters  
auf Enthebung durch das Gericht 457  
(OGH 19. 9. 2022, 5 Ob 84/22x –  
RA Dr. *Eva Maria Hausmann*)

**144.** Abgrenzung von Widmungsänderung  
und Untergang des WE-Objekts 460  
(OGH 29. 8. 2022, 5 Ob 122/22k)

**145.** Unwirksamkeit einer Vereinbarung  
zwischen Wohnungseigentümern aufgrund  
der Nachwirkung einer Vormachtstellung  
des ehemaligen WE-Organisators 461  
(OGH 19. 7. 2022, 5 Ob 79/22m)

#### • ABGB

**146.** Zulässigkeit einer Realteilung:  
Wertbestimmung einer zu teilenden Liegenschaft  
zur Beurteilung einer beträchtlichen Wertminderung 464  
(OGH 24. 11. 2022, 5 Ob 167/22b)

**147.** Abkehr von der jüngeren Rsp zur  
Wertermittlung einer „gemeinschaftlichen  
Sache“ iSd § 843 ABGB? 466  
(OGH 30. 5. 2023, 5 Ob 54/23m –  
Stud.-MA. *Tobias Tonini*)

**148.** Keine rückwirkende Geltendmachung  
von Wertsicherungsbeträgen bei bereits erfolgter  
Erhöhung des Mietzinses 469  
(OGH 24. 5. 2023, 8 Ob 6/23z –  
Univ.-Ass. (post doc) Dr. *Marco Scharmer*, B.A.)

Impressum 472

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier–TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ



# wohnrechtliche blätter:wobl

## wohnrechtliche blätter:wobl

### Heft 12 Dezember 2023 (36. Jahrgang)

S. 473–521

#### Aufsätze

Ass.-Prof. MMag. Dr. *Mathias Walch*, LL.M. (Yale)

**Aktuelle gesellschafts- und vereinsrechtliche Fragen zum WGG**

473

#### Veranstaltungsbericht

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

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

**IWD – Contracting durch den Bauträger:  
(Wie) geht das?**

483

#### Rechtsprechung

Nr. 149–164

#### • MRG

**149.** Echte Sanierungshauptmiete oder Umgehungshauptmiete?  
(OGH 31. 1. 2023, 5 Ob 231/22i)

488

**150.** Unzulässigkeit des streitigen Rechtswegs beim Entschädigungsanspruch des Mieters aufgrund von Erhaltungs- und Verbesserungsarbeiten  
(OGH 28. 3. 2023, 10 Ob 23/22p)

489

**151.** Nichtigkeit eines Räumungsvergleichs bei Umgehung des gesetzlichen Kündigungsschutzes  
(OGH 31. 1. 2023, 4 Ob 224/22b)

490

**152.** Zum Kündigungsgrund des unleidlichen Verhaltens  
(OGH 20. 4. 2023, 2 Ob 62/23s)

491

**153.** Grob schuldhafter Mietzinsrückstand bei gerichtlicher Kündigung  
(OGH 8. 11. 2022, 5 Ob 197/22i)

491

#### • WEG

**154.** Zum zulässigen Nutzungsumfang bei einer Widmung als „Geschäftslokal“ und „Lager“  
(OGH 2. 11. 2022, 5 Ob 134/22z – SenPräsldOGH Hon.-Prof. Dr. *Johann Höllwerth*)

492

**155.** Unspezifizierte Widmung als „Geschäftslokal“: keine genehmigungsbedürftige Widmungsänderung bei Wechsel von „Konditorei“ zu „Thai-Restaurant“  
(OGH 8. 11. 2022, 5 Ob 115/22f)

496

**156.** Zur Möglichkeit des Rücktritts nach § 21 IO bei erfolgter Anmerkung der Zusage der Einräumung von Wohnungseigentum  
(OGH 24. 6. 2022, 8 Ob 26/21p)

498

#### • WGG

**157.** Hauptmietzinsdeckelung bei Mietrechtseintritt des hinterbliebenen Sohnes im Anwendungsbereich des WGG  
(OGH 28. 9. 2021, 5 Ob 133/21a – Mag. *Philipp Ortbauer*)

500

**158.** Eigentumsverhältnisse am Grundkostenanteil  
(OGH 12. 7. 2022, 17 Ob 9/22f)

503

#### • Sonstiges

**159.** Intransparenz einer Hauptmietzinsvereinbarung für die Zeit nach Ablauf der Wohnbauförderung  
(OGH 4. 7. 2023, 5 Ob 89/23h – Univ.-Ass. (post doc) Dr. *Marco Scharmer*, B.A.)

504

**160.** Judikaturwende zur Regressmöglichkeit des Gebäudeversicherers eines Wohnungseigentümers gegenüber dem die Wohnung leicht fahrlässig beschädigenden Wohnungsmieter  
(OGH 27. 9. 2023, 7 Ob 99/23v – Univ.-Ass. Dr. *Isabelle Vonkilch*, LL.M.)

508

**161.** Notwendigkeit der Zustimmung aller Miteigentümer bei Bauansuchen von schlichten Miteigentümern in Bezug auf Liegenschaftsanteile eines „Mischhauses“, an denen kein WE begründet ist  
(VwGH 16. 11. 2022, Ra 2022/06/0093)

513

**162.** Passivlegitimation und rechtliches Gehör bei einem Antrag auf Überprüfung der Heizkostenabrechnung  
(OGH 2. 11. 2022, 5 Ob 13/22f)

515

#### • Abgabenrecht

**163.** Ermäßigter Steuersatz für die Nutzung von Wohnungen zu Wohnzwecken  
(VwGH 10. 2. 2022, Ro 2019/15/0179 – Dr. *Christian Lenneis*)

518

**164.** Herstellerbefreiung nach § 30 Abs 2 Z 2 EStG 1988  
(VwGH 22. 2. 2022, Ra 2020/15/0001 – Dr. *Christian Lenneis*)

519

Impressum 521

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier–TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ



**IN ALLER KÜRZE** 383**THEMA**

Wolfgang Kolmasch/Sabine Kriwanek: Judikatur-Lexikon zum Abgasskandal	384
Thomas Garber/Matthias Neumayr: Die „Freiheitsersitzung“ nach § 1488 ABGB in der Rechtsprechung	388

**GESETZGEBUNG**

Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 7. 12. 2023)	392
--	-----

**RECHTSPRECHUNG****»FAMILIENRECHT**

Keine Lebensgemeinschaft ohne Mindestmaß an Wirtschaftsgemeinschaft	392
Ausgleich bei Vermögensaufteilung für Erwerb von Unternehmensanteilen mit ehelichen Mitteln	393
Wegweisung wegen Andeutung von Schlägen	393
Unterbringung – Abgrenzung zwischen Pflegeanstalt und Pflegeheim	393

**»SACHENRECHT**

Unwirksamkeit des Kaufvertrags über ein Nicht-Superädifikat	394
---	-----

**»ERBRECHT**

Keine Repräsentation des erbunwürdigen Ehegatten	394
Pflichtteilsverzicht ohne Wirkung für die Nachkommen – konkrete Pflichtteilsberechtigung	394
Feststellungsklage gegen nicht erbantrittserklärten Testamentserben während des Verlassenschaftsverfahrens	394
Zurückziehung des Antrags auf Inventarerrichtung per E-Mail-Eingabe	395

**»SCHULDRECHT**

Rechtfertigung von Foto- und Videoaufnahmen durch Beweisnotstand?	395
Stromliefervertrag mit längerer Preisgarantie als Bindungsfrist des Anbieters	395
Rücktrittsrecht bei Auswärtsgeschäft trotz anwaltlicher Vertretung	395
Mangelhaftigkeit von Gasthaustüren wegen falscher Klassifizierung?	396

**»MIET- UND WOHNRECHT**

Abrechnung – Anführung der Rückstände, aber keine Aufschlüsselung sämtlicher Beitragszahlungen	396
Verkauf von Altbau-Eigentumswohnungen – Beginn der Gewährleistungsfrist	396



## INHALTSVERZEICHNIS/IMPRESSUM

## »SCHADENERSATZ

Abgasskandal – Passivlegitimation für Schadenersatzklage wegen Schutzgesetzverletzung	397
Beziehung eines Steuerberaters durch ausländischen Rechtsanwalt als Dienstleistungsvertrag	397
Überlegungsfrist nach ärztlicher Aufklärung bei Magenbypass-Operation	398
Vorfahren – Anpassung der Geschwindigkeit beim Losfahren der Kolonne	398
Keine Verschuldenshaftung von Halter und Lenker nach Lkw-Brand in Tunnel	398
Schmerzensgeld nach zahnärztlicher Fehlbehandlung	399

## »EXEKUTIONSRECHT

Berücksichtigung der Ergebnisse des Widerspruchsverfahrens bei nachrangigem Rekurs	399
--	-----

## LITERATURÜBERSICHT

400

Das Streben nach Klarheit und Lesbarkeit veranlasst uns dazu, in den Beiträgen auf die gleichberechtigte Nennung aller Geschlechter idR zu verzichten. Sämtliche personenbezogene Formulierungen beziehen sich gleichermaßen auf die Entsprechungen anderer Geschlechter.

**Herausgeber:**

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

**Redaktion:**

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

**Lektorat und Autor:innenbetreuung:**

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

**Abonnent:innenservice:**

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

**Anzeigen & Mediadaten:**

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

**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.

Derzeit gilt Anzeigenpreisliste Stand Jänner 2023 | Verlags- und Herstellungsort: Wien | Die Zeitschrift erscheint 20-mal im Jahr | Einzelheftpreis 2024: 22 €; Jahresabonnement 2024: 489 € inkl. MWSt bei Vorauszahlung; Preisänderungen vorbehalten | Bankverbindung: Bank Austria, IBAN: AT84 1200 0504 2346 8600, BIC: BKAUATWW | Abbestellungen sind nur zum Jahresschluss möglich, wenn sie bis spätestens 30.11. schriftlich einlangen | Druck: Prime Rate GmbH, Megyeri út 53, H-1044 Budapest. ISSN 1996-2428.

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



12/2023

Seiten 937–1036  
76. Jahrgang

Wolters Kluwer Deutschland GmbH  
Wolters-Kluwer-Straße 1  
50354 Hürth  
Tel. (0 26 31) 8 01–22 22  
Fax (0 26 31) 8 01–22 23  
E-Mail: info-wkd@wolterskluwer.com  
www.wolterskluwer.de  
www.luchterhand-fachverlag.de

Redaktion:  
RA Heiko Ormanschick  
Blankeneser Bahnhofstraße 46,  
22587 Hamburg  
E-Mail: kanzlei@ormanschick.de  
RiAG Dr. Olaf Riecke  
Am Kiekeberg 18, 22587 Hamburg  
E-Mail: olaf@riecke-hamburg.de

### Aufsätze

<i>Wolfgang Schneider</i>	Verfügungen über Annexeigentum. . . . .	937
<i>Kai-Uwe Agatsy</i>	Die Haftung des Wohnungseigentümers für Dritte – Anspruchsgrundlagen, Ausgleichsansprüche, Verschuldenszurechnung und Schadensumfang. . . . .	949
<i>Tobias Krug</i>	Einbau eines Außenaufzugs als privilegierte bauliche Maßnahme nach § 20 Abs. 2 Nr. 1 WEG? . . . . .	958

### Rechtsprechung

#### Miet- und Pachtrecht

BGH	19.07.2023 – VIII ZR 416/21	Modernisierungsmieterhöhung; Drittmittel. . . . .	963
BGH	19.07.2023 – VIII ZR 229/22	Zulässige Miete i.S.v. § 556g Abs. 1 Satz 2 BGB; Geschuldete Vormiete. . . . .	964
BGH	28.06.2023 – XII ZB 537/22	Klage auf künftige Räumung; Nichtbeantworten einer Aufforderung des Vermieters . . . . .	966
BGH	21.06.2023 – VIII ZR 303/21	Schadensersatzpflicht bei Nichterfüllung des (Unter-)Mietvertrags; Kündigung wegen unerlaubter Untervermietung . . . . .	968
OLG Dresden	12.07.2023, 5 U 255/23	Vertragskündigung; Beweislast für das Vorliegen eines befristeten Mietverhältnisses. . . . .	972
OLG Hamburg	20.07.2023 – 4 U 16/23	Gewerbliche Zwischenvermietung; Untervermietung an den Geschäftsführer des Hauptmieters; Wegfall des Hauptmietverhältnisses . . . . .	974
LG Berlin	06.06.2023 – 37 O 445/22	Kündigung einer Gewerbemietfläche; Vertragsverhandlungen. . . . .	976
LG Berlin	06.06.2023 – 65 S 39/23	Untervermietung an Flüchtlinge, berechtigtes Interesse . . . . .	977
LG Berlin	09.05.2023 – 65 S 22/23	Möbliierungszuschlag; Beweislast des Vermieters für Erhöhung der üblichen Miete durch Möblierung. . . . .	979
LG Berlin	16.11.2022 – 64 S 160/22	Schriftsatzkündigung; qualifizierte elektronische Signatur; Formerfordernis. . . . .	980
LG Berlin	26.10.2022 – 66 S 249/21	Eigenbedarf, Beginn der Wartefrist nach Umwandlung; Aufhebung und neue Teilung des Grundstücks . . . . .	981
LG Berlin	17.01.2022 – 64 T 129/21	Antrag auf Erlass einer einstweiligen Verfügung wegen verbotener Eigenmacht . . . . .	982
LG Berlin	10.08.2020 – 64 S 189/19	Schadensersatz wegen unterbliebener Schönheitsreparaturen; Erfordernis der Nachfristsetzung. . . . .	983
LG Berlin	09.12.2019 – 64 S 121/19	Eigenbedarfskündigung, Begründungserfordernis; Untervermietung	985
LG Itzehoe	01.06.2022 – 9 S 57/21	Mieterhöhung; Begründungsanforderungen bei Verwendung eines Typengutachtens . . . . .	987
LG München I	02.08.2023 – 14 S 3149/23	Verweigerte Untervermietungserlaubnis; Schadensersatzanspruch des Mieters; formelle Voraussetzungen . . . . .	988
LG Wuppertal	21.09.2023 – 7 O 191/23	Gewerberaummiete; einstweilige Verfügung; Mieterdienstbarkeit; Eintragung einer (Sicherungs-)Vormerkung ( <b>m. Anm. Burbulla</b> ). . . . .	991
AG Besigheim	27.04.2023 – 7 C 481/22	Betriebskostenabrechnung; Holz-Pellets-Heizung. . . . .	993



AG Bottrop	17.05.2023 – 11 C 264/22	Video-Aufnahmen als Beweismittel für einen wichtigen Grund im Rahmen einer fristlosen Kündigung .....	994
AG Wennigsen	21.07.2023 – 3 C 41/23	Betriebskosten; Kosten der Thermenwartung; Null-Vorauszahlungen ..	995
AG Wennigsen	31.01.2023 – 10 C 90/22	Mieterhöhungsvereinbarung; konkludentes Zustandekommen durch Zahlung; verspätete Einwendungen gegen Betriebskostenabrechnungen.	996
<i>WEG-Recht</i>			
BGH	21.07.2023 – V ZR 215/21	Aufforderungsbeschluss; Majorisierung, Verzögerungen im Zustellungsverfahren .....	997
BGH	23.06.2023 – V ZR 158/22	Zutritt zum Pkw-Stellplatz; Negativbeschluss; Beschlussersetzung; Verurteilung zu einer Entschädigung nach § 510b ZPO .....	1000
BGH	16.06.2023 – V ZR 251/21	Pflicht zur Erstellung einer korrigierten Jahresabrechnung; Folgen der rechtskräftigen Ungültigerklärung eines Beschlusses über eine abweichende Kostenverteilung .....	1005
OLG Hamburg	06.04.2023 – 15 U 96/21	Werdende Gemeinschaft (bis 30.11.2020), fehlende Vertretungsmacht des Verwalters (bis 30.11.2020); Energielieferungsvertrag, Realofferte ..	1008
LG München I	09.08.2023 – 1 S 16489/22	Bestimmtheitsgrundsatz; Preisspiegel; Auftragserteilung „analog“ zu einem Angebot; Vollmacht .....	1012
AG Bonn	08.09.2023 – 210 C 14/23	Intransparente Klausel zu Sondervergütungen im Verwaltervertrag ..	1018
AG Bonn	01.09.2023 – 210 C 52/22	Wiederwahl des Verwalters; Verzeihungsermessen .....	1020
<i>Grundbuchrecht</i>			
BGH	15.06.2023 – V ZB 5/22	Teilung des Grundstücks und Aufhebung eines Sondernutzungsrechts jeweils vor Eintritt des Vorkaufsfalls .....	1023
<i>Vertragsrecht</i>			
BGH	22.06.2023 – VII ZR 881/21	Kostenvorschuss zur Mängelbeseitigung; Verjährungshemmung durch selbständiges Beweisverfahren; einzelne Mängel – ein Verfahren. ....	1026
<i>Nachbarrecht</i>			
OLG Schleswig	15.04.2023 – 7 U 202/22	Schadensersatz nach Rückschnitt einer Anpflanzung im Grenzbereich zweier Grundstücke .....	1029
<i>Notarhaftung</i>			
LG Stuttgart	01.08.2023 – 19 S 13/23	Fehlende bzw. unzureichende Belehrung durch den Notar; Verkauf von Sondereigentum .....	1030
<i>Steuerrecht</i>			
BFH	20.04.2023 – VI R 24/20	Steuerermäßigung gem. § 35a EStG für haushaltsnahe Dienstleistungen und Handwerkerleistungen bei Mietern. ....	1033



# EDITORIAL

Die letzte Ausgabe des Jahres startet mit einem Beitrag, der eine Untersuchung von Liebesbetrug im Internet zum Ziel hat. Nutzerinnen und Nutzer von Online-Plattformen werden immer häufiger Opfer des Phänomens „Love Scam“, wobei Einsamkeit ein maßgeblicher Faktor für die entsprechende Anfälligkeit auf dieses Delikt zu sein scheint. Eine Analyse von Justizakten bildet die Grundlage für eine sozialwissenschaftliche Arbeit zu den bekanntgewordenen Femiziden aus den Jahren 2016 bis 2020 in Österreich. Die Geschichte der Forensik zeigt, dass es Kriminellen immer wieder gelingt, neue Methoden und Begehensweisen für kriminelle Handlungen zu setzen. Am Beispiel des digitalen Rigs zeigt eine Forschungsarbeit, wie dieses als intelligentes, bildbasiertes, forensisches Instrument zum Vergleichen von tatverdächtigen Personen verwendet werden kann. Seit Jahren lässt sich beobachten, wie Menschen einen immer größeren Teil der Lebenszeit in den digitalen

Raum verlagern, ohne dass die Polizei in diesen Räumen in gleicher Weise präsent ist wie im physischen Raum. Ein Beitrag aus Deutschland bearbeitet dieses Phänomen und beschreibt die damit verbundenen Herausforderungen. Der nächste Artikel widmet sich einer Untersuchung zum Zusammenhang zwischen der Beteiligung an da'wa-Tätigkeiten und einer islamistischen Einstellung bei muslimischen Jugendlichen in Deutschland. Haben Einstellungsmuster gegenüber Fremden auch eine evolutionsbiologische Grundlage? Auf der Basis von Daten des European Social Survey versucht eine Forschungsarbeit dieser Fragestellung nachzugehen und mögliche Erkenntnisse zu Migration und sozialem Zusammenhalt zu gewinnen. Die Ausgabe schließt mit einer Arbeit, die Herausforderungen für die Polizeiarbeit und Ausbildung im Zusammenhang mit Antisemitismus behandelt. Wir wünschen viel Freude beim Lesen.

Ihr Redaktionsteam

# INHALT

## 3 Editorial

## 4 Das Geschäft mit der Liebe Liebesbetrug im Internet

Patricia Jeßner

## 16 Femizide in Österreich Eine Analyse der Justizakten aus dem Zeitraum 2016 bis 2020

Birgitt Haller

## 28 Das digitale Rig als intelligentes, bildbasiertes, forensisches Instrument

Dirk Labudde

## 40 Digitale Polizeipräsenz Die kriminalpräventive Funktion digitaler Polizeipräsenz zwischen virtuellen Polizeistreifen und Kinder-Online-Wachen

Thomas-Gabriel Rüdiger

## 61 Der Zusammenhang von da'wa-Arbeit und islamistischen Einstellungen Jugendlicher

Laura-Romina Goede  
Celine Schmidt

## 75 Migration und sozialer Zusammenhalt Einstellungen zu Migration als Indikator für gesellschaftliche Dynamiken

Martin Fieder  
Alexander Schahbasi

## 91 Das Problem heißt „Antisemitismus“ Herausforderungen für die Polizeiarbeit und Polizeibildung in Deutschland

Jana-Andrea Frommer  
Sarah Jadwiga Jahn

## 104 Autorinnen und Autoren

## 106 Impressum



## Inhalt

**Schwerpunkt:** Essays anlässlich des 80. Geburtstags von Hubert Treiber\*

Michel Coutu

**Hubert Treiber and the *Sociology of Law* of Max Weber: From the Ideal Types of Legal Rationality to the Plurality of Law — 177**

Klaus Dammann

**Nationalsozialistische Schreibtischtäter in Würdigungen zu Rechtslehrern. Die Kongruenz von Beobachtungsschemata in Recht und Soziologie — 200**

Monika Frommel

**System und Kasuistik der modernen Rechtswissenschaften – Interdisziplinäre Gedanken zu Hubert Treibers Einladung Max Weber zu lesen — 224**

## Abhandlungen

Henning de Vries

**Vertikale Kooperation im Völkerstrafrecht. Ein Modus der Strukturbildung in der Weltgesellschaft — 247**

Dominik Hofmann

**Brothers in enabling crime. A systems theoretical account of the relationship between corruption and impunity — 279**

Robert Rothmann und Konrad Lachmayer

**Zur Kenntnis der Grundrechte: Einblicke einer explorativen Studie in Österreich — 300**

Roman Thurn, Jan Fährmann, Hartmut Aden und Alexander Bosch

**„Wie jeder normale Mensch auch“. Die Genese des Verdachts in rechtlichen Grauzonen im Kontext proaktiver polizeilicher Personenkontrollen — 333**

---

\* Die Einleitung zum Schwerpunkt und ein Verzeichnis der Schriften Hubert Treibers findet sich auf dem Blog der Zeitschrift unter <https://zfrsoz.hypotheses.org>



<b>Editorial</b>				
Becker				661
<b>zfs Aktuell</b>				
Funke			Straßenverkehrsrecht/Haftungsrecht/Prozessrecht/ Straßenverkehrsordnung	662
<b>Praxistext</b>				
Köck			Unwirksamer Sachmangelhaftungsausschluss im Kaufvertrag privat an privat	663
<b>Aufsatz</b>				
Becker			Haftungsfallen in der Unfallschadenregulierung	664
<b>Rechtsprechung</b>				
<b>Haftungsrecht</b>				
BGH	7.2.2023	VI ZR 87/22	Reichweite der Haftung des Halters eines Anhängers	669
BGH	24.1.2023	VI ZR 1234/20	Haftung des Halters eines Elektrorollers bei Explosion der ausgebauten Batterie während des Ladevorgangs	671
OLG Celle	31.1.2023	14 U 133/22	Haftungsverteilung bei Kollision von Bahn und Pkw bei Ausfall der Bahnübergangssicherungsanlage	672
<b>Versicherungsvertragsrecht</b>				
OLG Dresden	10.8.2023	4 U 810/23	Unzulässigkeit pauschalen Bestreitens des Zugangs der Verbraucher- informationen	683
<b>Kaskoversicherung</b>				
BGH	31.5.2023	IV ZR 299/22	Quotenvorrecht bei Inanspruchnahme des Kaskoversicherers nach Leistungen des Haftpflichtversicherers	683
OLG Oldenburg	21.3.2023	1 U 54/22	Erhebliche Wahrscheinlichkeit der Vortäuschung eines Diebstahls von Fahrzeugteilen	686
<b>Rechtsschutzversicherung</b>				
OLG Hamm	5.5.2023	20 U 144/22	Umfang der Rechtsschutzdeckung für während der Vertragsdauer zugelassene Fahrzeuge	687
<b>Krankenversicherung</b>				
KG	28.2.2023	6 U 1087/20	Vereinbarung über eine die Krankentagegeldversicherung eines Selbstständigen ablösende Anwartschaftsversicherung	691
<b>Kostenrecht</b>				
BVerfG	28.9.2023	2 BvR 739/17	Dokumentenpauschale für unaufgefordert eingereichte Mehr- fertigungen; Kosten der Reise zur Akteneinsicht bei Gericht (mit Anmerkung)	695
OLG Bamberg	14.11.2022	4 W 30/22	Keine Abänderung eines rechtskräftigen Kostenfestsetzungs- beschlusses (mit Anmerkung)	700
<b>Verkehrsstrafrecht</b>				
BayObLG	15.8.2023	203 StRR 317/23	Prüfung des behaupteten Nachtrunks	703
<b>Verkehrsordnungswidrigkeitenrecht</b>				
OLG Dresden	25.5.2023	ORbs 21 SsBs 54/23	Rotlichtverstoßmessung mit Handstoppuhr	705
OLG Düsseldorf	31.7.2023	1 ORbs 77/23	Anforderungen an die Beschreibung des Beweisfotos zur Identifizierung des Fahrers	706



OLG Köln	11.5.2023	1 ORBs 130/23	Gehörsverstoß durch Standardablehnung eines Beweisantrags (mit Anmerkung)	708
AG Eilenburg	19.1.2023	8 OWi 953 Js 53064/22 jug (2)	Zustellung des Bußgeldbescheids während Krankenhausaufenthalts (mit Anmerkung)	710
AG Eilenburg	1.8.2023	8 OWi 392/23	(Ersatz-)Zustellung nur am tatsächlichen Wohnort	711
<b>Verkehrsverwaltungsrecht</b>				
BayVGH	16.10.2023	11 CE 23.1306	Wiedererteilung einer Fahrerlaubnis nach einer Alkoholfahrt (BAK 1,17 ‰); Alkoholmissbrauch, nahezu keine Ausfallerscheinungen; MPU; Bedeutung hausärztl. Attest, das chronischen Alkoholkonsum ausschließt; Eilrechtsschutz; vorläufig zu sichernder Anspruch auf Neuerteilung einer Fahrerlaubnis	713
OVG Nordrhein-Westfalen	6.10.2023	8 B 960/23	Fahrtenbuchanordnung; Mitwirkungsobliegenheit; Beweisfoto von einer solchen Qualität, dass eine Identifizierung für jemanden, der die Person kennt, möglich gewesen wäre; Einhaltung die Zweiwochenfrist zur Konfrontation des Halters mit Verkehrsverstoß gilt nicht bei Firmenfahrzeug; Bekanntgabe in Betracht kommender Personen und „falsche Verdächtigung“ i.S.d. § 164 StGB; Messergebnis; Feststellung des Verkehrsverstoßes in Anlehnung an die Rechtsprechung des BVerfG zum Anspruch des Betroffenen auf ein faires Bußgeldverfahren	716
VG Freiburg	16.10.2023	6 K 1866/22	Selbstgebastelte „Freiwillig Tempo-30-Schilder“ auf Privatgrundstück; Feststellungsklage	718
BVerwG	22.6.2023	BVerwG 2 WD 10.22	Einstufige Degradierung unter Verkürzung der Wiederbeförderungsfrist wegen fahrlässiger Gefährdung des Straßenverkehrs in Tateinheit mit dreifacher fahrlässiger Körperverletzung	719
EuGH	12.10.2023	Rechtssache C-286/22	Vorlage zur Vorabentscheidung; Fahrrad mit Elektrounterstützung und Kfz-Haftpflichtversicherungspflicht; Begriff ‚Fahrzeug‘ im Sinne der Kfz-Haftpflichtversicherungsrichtlinie und im Sinne der Richtlinie 2009/103; Nationale Rechtsvorschriften, die die automatische Entschädigung bestimmter Verkehrsteilnehmer, die Opfer von Verkehrsunfällen werden, vorsehen; Fahrrad, das mit einem Elektromotor, der Tretunterstützung bietet, ausgestattet ist und über eine Beschleunigungsfunktion verfügt, die nur nach Einsatz von Muskelkraft aktiviert werden kann	719

## Lesen Sie die zfs online!

### Sehr geehrte zfs-Leserinnen und -Leser,

die Arbeitsgemeinschaft Verkehrsrecht des DAV ermöglicht ihren Mitgliedern in Kooperation mit dem Deutschen Anwaltverlag und der juris GmbH den Zugang zum Gesamtarchiv der zfs. Sie können in den Volltexten aller Hefte seit 2002 kostenlos recherchieren und auf verlinkte Entscheidungen sowie Gesetzestexte direkt zugreifen.

Um sich für dieses Angebot auf [www.juris.de](http://www.juris.de) zu registrieren, benötigen Sie nur Ihren persönlichen Freischaltcode. Ihren Freischaltcode, der ein Jahr gültig ist, erhalten Sie bei Frau Manuela Prosche-Batz, [prosche-batz@anwaltverein.de](mailto:prosche-batz@anwaltverein.de).

Viel Erfolg bei der Recherche!

Ihre Redaktion der zfs



Deutscher **Anwalt**Verlag





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

---

Band 142 (2023) I · Heft 5

## **Inhaltsverzeichnis**

### **Abhandlungen**

PASCAL MAHON, Urgence, climat et droit (constitutionnel)	405
SABINE GLESS, Künstliche Intelligenz in der Gerichtsbarkeit	429
JAN WENK/MARIANNE JOHANNA LEHMKUHL, Greenwashing und (Unternehmens-)Strafrecht	463
MATTHIAS KRADOLFER, Interdisziplinäres Wissen im Gerichtsverfahren	489
VALENTIN JENTSCH, Nachhaltigkeitsberichterstattung	511



## Herausgeberchronik

---

**1852**

Gegründet von:

F. OTT, D. RAHN, J. SCHNELL, F. VON WYSS

---

**1882–1920**

A. HEUSLER, E. HUBER, P. SPEISER

---

**1921–1948**

E. HIS

---

**1949–1970**

M. GUTZWILLER, leitender Hrsg.; M. BATTELLI, G. BROGGINI, P. CAVIN, H. FRITZSCHE,  
O. A. GERMANN, A. GRISEL, H. HUBER, W. KÄGI, P. LIVER, K. SPIRO, W. YUNG

---

**1971–1993**

A. MEIER-HAYOZ, leitender Hrsg.; B. DUTOIT, P. SALADIN; ab 1992: B. SCHNYDER, D. THÜRER  
Besprechungen: Dr. P. ISLER

---

**1994–1997**

B. DUTOIT, leitender Hrsg.; P. SALADIN, A. K. SCHNYDER, B. SCHNYDER, D. THÜRER  
Besprechungen: Dr. P. ISLER

---

**1998–1999**

B. DUTOIT, leitender Hrsg.; A. K. SCHNYDER, B. SCHNYDER, D. THÜRER  
Besprechungen: Dr. P. ISLER

---

**2000–2003**

B. DUTOIT, leitender Hrsg.; A. K. SCHNYDER, B. SCHNYDER, D. THÜRER, H. P. WALTER  
Besprechungen: Dr. P. ISLER

---

**2004**

B. DUTOIT, leitender Hrsg.; P. ISLER, A. K. SCHNYDER, B. SCHNYDER, D. THÜRER, H. P. WALTER

---

**2005–2006**

B. DUTOIT, leitender Hrsg.; S. V. BERTI, P. ISLER, P. PICHONNAZ, A. K. SCHNYDER, D. THÜRER,  
H. P. WALTER

---

**2007–2015**

B. DUTOIT, leitender Hrsg.; S. V. BERTI, P. ISLER, P. PICHONNAZ, D. THÜRER, H. P. WALTER

---

**2016**

B. DUTOIT, leitender Hrsg.; P. ISLER, P. PICHONNAZ, D. THÜRER, H. P. WALTER

---

**2017**

B. DUTOIT, leitender Hrsg.; S. BESSON, P. ISLER, P. PICHONNAZ, D. THÜRER

---

**2018**

P. PICHONNAZ, leitender Hrsg.; R. ARNET, S. BESSON, P. ISLER, V. MARTENET, A. ZUND

---

**2022**

P. PICHONNAZ, leitender Hrsg.; R. ARNET, S. BESSON, S. GLESS, P. ISLER, V. MARTENET, A. ZUND



## Inhalt dieses Heftes

Susanne und Axel Flessner † (DIETER MARTINY) . . . . . 1–4

### Aufsätze

FLEISCHER, HOLGER, Große Debatten im Gesellschaftsrecht: Fiktionstheorie versus Theorie der realen Verbandspersönlichkeit im internationalen Diskurs . . . . .	5–45
Abstract: Great Debates in Company Law: The International Discourse on Fiction Theory versus Real Entity Theory . . . . .	5
CORNELOUP, SABINE, Migrants in Transit or Under Temporary Protection – How Can Private International Law Deal With Provisional Presence? . . . . .	46–75
Abstract: Migranten auf der Durchreise oder unter vorübergehendem Schutz – Wie kann das internationale Privatrecht mit vorläufiger Anwesenheit umgehen? . . . . .	46
WAIS, HANNES, Digitale Persönlichkeitsrechtsverletzungen und anwendbares Recht . . . . .	76–117
Abstract: Digital Infringement of Personality Rights and the Applicable Law . . . . .	76
TANG, ZHENG, Smart Courts in Cross-Border Litigation . . . . .	118–143
Abstract: „Smart Courts“ in grenzüberschreitenden Gerichtsverfahren . . . . .	118

### Literatur

#### I. Buchbesprechungen

IPR für eine bessere Welt. Vision – Realität – Irrweg? Hrsg. von Konrad Duden in Gemeinschaft mit Christiane von Bary, Kristin Boosfeld, Florian Heindler, Nicola Kleinjohann, Tobias Lutzi, Alix Schulz, Christine Toman, Denise Wiedemann, Felix M. Wilke. Tübingen 2022 (ANTON S. ZIMMERMANN) . . . . .	144–147
Hornung, Cedric: Internationales Privatrecht zwischen Wertneutralität und Politik. Tübingen 2021 (VANESSA GRIFO) . . . . .	148–153



<i>Ziereis, Marie-Therese</i> : Die Staatensukzession im Internationalen Privatrecht. Tübingen 2021 (MICHAEL SONNENTAG) . . . . .	153–157
Religion – Migration – Integration. Studien zu Wechselwirkungen religiös motivierter Mobilität im vormodernen Europa. Hrsg. von <i>Anette Baumann, Alexander Jendorff, Frank Theisen</i> . Tübingen 2019;	
<i>Heitmann, Frederike</i> : Flucht und Migration im Internationalen Familienrecht. Was kann und muss das IPR im Spannungsfeld zwischen Integration und kultureller Identität leisten? Tübingen 2020 (KURT SIEHR) . . . . .	157–163
<i>Lutzi, Tobias</i> : Private International Law Online. Internet Regulation and Civil Liability in the EU. Oxford 2020 (GERHARD HOHLOCH) . . . . .	163–167
<i>Morbach, Rüdiger</i> : Der kartellrechtliche <i>ordre public</i> in der internationalen Schiedsgerichtsbarkeit. Baden-Baden 2021 (DANIEL GIRSBERGER) . . . . .	167–174
<i>Bömer, Alexander Philipp</i> : Die Drittwirkung von Gerichtsstandsvereinbarungen im Europäischen Zivilprozessrecht. Berlin 2022 (DIETMAR CZERNICH) . . . . .	174–179
von <i>Bary, Christiane</i> : Gerichtsstands- und Schiedsvereinbarungen im internationalen Erbrecht. Tübingen 2018 (MATTHIAS WELLER) . . . . .	179–181
<i>Brand, Thimo</i> : Internationale Zuständigkeit für ubiquitäre deliktische Schutzrechtsverletzungen. Zur Bedeutung der Staats- und Parteiinteressen für die Streitbeilegung in der EU. Berlin 2022 (HAIMO SCHACK) . . . . .	182–185
<i>Bruns, Alexander</i> : Umsetzung der EU-Verbandsklagerichtlinie in deutsches Recht. Tübingen 2022 (DANIEL MATTHIAS KLOCKE) . . . . .	185–188
<i>Klein, Rebecca</i> : Vertragliche Abtretungsverbote im multilateralen Rechtsvergleich. Tübingen 2022 (PATRICK OSTENDORF) . . . . .	188–192
J. von Staudingers Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch mit Einführungsgesetz und Nebengesetzen. Buch 2: Recht der Schuldverhältnisse. §§ 358–360 (Verbundene und zusammenhängende Verträge). Neubearbeitung 2021 von <i>Carsten Herrsthäl</i> . Redaktor: <i>Manfred Löwisch</i> . Berlin 2021 (DIETER MARTINY) . . . . .	192–194
<i>Suzuki-Klasen, Anna</i> : A Comparative Study of the Formation of Contracts in Japanese, English, and German Law. Baden-Baden 2022 (STEFAN WRBKA) . . . . .	194–195
<i>Timmermann, Anja</i> : Vermögensrechtliche Ausgleichsansprüche bei Scheidung einer Unternehmerehe in Deutschland und Italien. Bielefeld 2021 (GREGOR CHRISTANDL) . . . . .	195–201
<i>Domhan, Selina</i> : Internationale private Streitschlichtung. Impulse für die Errichtung eines Europäischen Handelsgerichts. Berlin 2022 (MICHAEL STÖBER) . . . . .	201–205



<i>Shetreet, Shimon; Walter Homolka: Jewish Law and Israeli Law. An Introduction. 2nd edition. Berlin et al. 2021 (TALIA EINHORN)</i>	205–213
Deutsch-polnische Rechtsgemeinschaft. Gemeinsam in Europa, gemeinsam für Europa. Hrsg. von <i>Udo Fink, Peter-Christian Müller-Graff, Krzysztof Oplustil, Przemyslaw Roguski. Baden-Baden 2021 (MATEUSZ GROCHOWSKI)</i>	213–217
<i>Husa, Jaakko: Interdisciplinary Comparative Law. Rubbing Shoulders with the Neighbours or Standing Alone in a Crowd. Cheltenham, UK et al. 2022 (MICHAEL BOGDAN)</i>	217–219
<i>Fekete, Balázs: Paradigms in Modern European Comparative Law. A History. Oxford et al. 2021 (RALF MICHAELS)</i>	219–224
II. Eingegangene Bücher	225–226
Verzeichnis der Beitragenden	227–228