



**FACHZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTSRECHT**  
21. JG. HEFT 12, DEZEMBER 2010

Zitiervorschlag: *ecolex* 2010, Seite  
Entscheidungen: *ecolex* 2010/  
[Entscheidungsnr], [Seite]

**HERAUSGEBER:**  
Hon.-Prof. Dr. G. KUCSKO, RA  
Univ.-Prof. Dr. W. MAZAL  
Prof. Dr. P. OBERHAMMER  
Univ.-Prof. Dr. J. REICH-ROHRWIG, RA  
Dr. Ch. SCHMELZ, RA  
Univ.-Prof. MMag. Dr. J. SCHUCH, StB  
Univ.-Prof. Dr. G. WILHELM  
Mag. Dr. H. WOLLMANN, LL.M., RA  
Univ.-Prof. Dr. B. ZÖCHLING-JUD

**BEIRAT:**  
Univ.-Prof. DDr. W. BARFUSS  
Sen.-Präs. d. VwGH Dr. L. BUMBERGER  
Univ.-Prof. Dr. B.-Ch. FUNK  
Univ.-Prof. Dr. H. KREJCI  
Dr. J. E. LANGER  
Univ.-Prof. DDr. H. MAYER  
Hon.-Prof. HR Dr. M. NEUMAYR  
Univ.-Prof. Dr. G. H. ROTH  
Univ.-Prof. Dr. W. SCHRÄMMEL  
Univ.-Prof. Dr. R. WELSNER  
Min.-Rat Dr. W. WIESNER

**SCHRIFTFÜHRUNG:**  
Univ.-Prof. Dr. G. WILHELM

**STÄNDIGE MITARBEITER:**  
Hon.-Prof. Dr. A. DUSCHANEK  
Univ.-Prof. DDr. Th. EILMANSBERGER  
Sen.-Präs. d. OLG Wien iR ao. Univ.-  
Prof. Dr. G. ERTL  
Mag. J. FISCHERLEHNER

Dr. H. FRIEDL, RAA  
MMag. Dr. K. H. HILBER, StB  
Univ.-Prof. Dr. M. HOLOUBEK  
Dr. St. KÖCK, RA  
Univ.-Prof. Dr. M. LANG  
Mag. M. LAUDACHER  
Dr. I. MOSER  
Dr. E. PRIMOSCH  
Dr. Th. RABL, RA  
Mag. B. RENNEN  
Dr. R. SCHANDA, RA  
Univ.-Prof. Dr. F. SCHRANK  
Mag. N. SCHROTTMEYER, WP u StB  
Dr. Ch. SCHUMACHER, LL.M., RA  
Univ.-Prof. Dr. H. SCHUMACHER, RA  
Univ.-Doz. Dr. St. SCHWARZER  
Dr. A. SPITZL  
Dr. B. TONNINGER, RA  
Dr. W. URBANTSCHITSCH  
ao. Univ.-Prof. MMag.  
Dr. M. WINDISCH-GRAETZ

**ÄRZTE-GMBH**

Die Ärzte-GmbH Wolfgang Sieh / Robin Lumsden	1120
Zur Abgrenzung zwischen Gruppenpraxis und selbständigem Ambulatorium nach der neuen Rechtslage Lukas Stärker	1123
Steuerrechtliches zur Ärzte-GmbH David Gloser / Hans Georg Goertz	1126

**EDITORIAL**

EuGH: Verschuldensfreier Schadenersatz bei Vergabeverstoß Georg Wilhelm	1117
Impressum	U3

**ZIVIL- UND UNTERNEHMENSRECHT**

Zur Schadenersatzhaftung des schuldhaft Irrenden Georg Graf	1131
Rechtsprechung des OGH zu EuEheVO und EuFamVO, EuInsVO sowie EuVTVO Lydia Fuchs	1134
OGH 31. 8. 2010, 5 Ob 63/10 s	• Keine Ausschlussklage unter schlichten Miteigentümern 1140
OGH 24. 6. 2010, 6 Ob 85/10 h	• Selbsthilferecht bei übergreifendem Bewuchs hindert Immissionsabwehranspruch nicht 1141
OGH 31. 8. 2010, 5 Ob 44/10 x	• Ausländergrunderwerb und EG-Abk Schweiz 2002 – Einschränkung Kapitalverkehrsfreiheit 1142
OGH 22. 6. 2010, 10 Ob 34/10 p	• Auslegungsfrage: Gespaltener oder totaler Krankenhausaufnahmevertrag 1143
OGH 24. 6. 2010, 6 Ob 60/10 g	• Monatlicher Effektenankauf bei Ansparplan als einheitliches Kommissionsgeschäft 1145
OGH 24. 6. 2010, 6 Ob 54/10 z	• Vereinbarung zur Leistung einer „Parteisteuer“ mit politischem Mandatar nicht sittenwidrig 1145
OGH 13. 7. 2010, 4 Ob 94/10 t	• Schadenersatz wegen nicht rechtzeitigen Hinweises auf fehlerhaften Garantie-Abruf 1145
OGH 22. 6. 2010, 10 Ob 31/10 x	• Abgelehnte Haftung des Arztes wegen Nichterreichung des kosmetischen Ergebnisses 1146
OGH 30. 6. 2010, 3 Ob 77/10 k	• Arzthaftung wegen unterlassener sofortiger chirurgischer Abklärung 1147
OGH 28. 7. 2010, 9 Ob 44/10 a	• Abgelehnter Ersatzanspruch gegen RA wegen (angeblich) missbräuchlichen Konkursantrags 1148
OGH 10. 8. 2010, 1 Ob 120/10 v	• 30-jährige Verjährungsfrist für Schadenersatzansprüche wirkt auch gegen juristische Person 1149
OGH 17. 6. 2010, 2 Ob 263/09 d	• § 58 a ÄrzteG normiert eine Fortlaufhemmung 1150
OGH 21. 4. 2010, 7 Ob 22/10 a	• Nachhaftungsbegrenzung nach Art 7.2.5 ARB 1988 1151

**DISPUTE RESOLUTION**

Prozessförderungspflicht und Präklusion Mary-Rose McGuire	1153
OGH 1. 6. 2010, 1 Ob 66/10 b	• Klageabweisung wegen Vorliegens eines gerichtlichen Vergleichs 1156
OGH 31. 8. 2010, 4 Ob 88/10 k	• Fassung von Unterlassungsgeboten bei Urheberrechtsverstößen 1157
OGH 1. 9. 2010, 6 Ob 103/10 f	• Fristgerechte Einbringung einer Berufung im elektronischen Rechtsverkehr 1158
OGH 30. 6. 2010, 7 Ob 111/10 i	• Schiedspruchaufhebung mangels Durchführung einer mündlichen Verhandlung ( <i>Christoph Stippel</i> ) 1159
OGH 10. 8. 2010, 1 Ob 71/10 p	• Nichtigkeitsklage bei Zustellung an den Prozessunfähigen 1161

**GESELLSCHAFTSRECHT**

Umgründung einer GmbH & Co KG im engeren Sinn in eine GmbH Michael Pucher	1161
OGH 9. 6. 2010, 6 Ob 88/10 z	• Restbeträge auf einem Konkurs-Anderkonto stellen kein verteilungsfähiges Vermögen einer Gesellschaft dar, welches der Löschung der Gesellschaft entgegensteht 1165

OGH 15. 9. 2010, 2 Ob 238/09 b	• Der „faktische Geschäftsführer“ ist nicht per se befugt, die GmbH im rechtsgeschäftlichen Verkehr zu vertreten – die Beurteilung seiner Vertretungsbefugnis folgt vollmachtsrechtlichen Grundsätzen	1165
OGH 1. 9. 2010, 6 Ob 141/10 v	• Gerichtlicher Auftrag zur Bestellung eines Geschäftsführers ist mangels Beschwer nicht anfechtbar	1166
<b>WETTBEWERBS- UND IMMATERIALGÜTERRECHT</b>		
<b>Verbotsirrtum und Kartellrecht</b>		<b>1166</b>
Walter Brugger		
<b>Fotos als Ware? Eine kaum bekannte Regelung des UrhG macht es möglich</b>		<b>1170</b>
Hellmut Buchroithner / Martin Walser		
OGH 13. 7. 2010, 4 Ob 121/10 p	• Bewerbung von modernen Hörgeräten zum Kassentarif ( <i>Bernhard Tonninger</i> )	1172
OGH 21. 6. 2010, 17 Ob 2/10 h	• Vermögenswerte Interessen aus dem Namensrecht ( <i>Thomas Adocker</i> )	1173
OGH 13. 7. 2010, 4 Ob 64/10 f	• Bildnisschutz bei unwahrem Begleittext ( <i>Michael Horak</i> )	1174
OPM 26. 5. 2010, Om 1/10	• Schutz der Darstellung eines Eisbären vor Verwechslungsgefahr ( <i>Christian Schumacher</i> )	1176
EuGH 9. 9. 2010, C-265/09 P	• Der Buchstabe „α“ kann als Gemeinschaftsmarke schutzfähig sein ( <i>Leonhard Reis</i> )	1176
<b>ARBEITSRECHT</b>		
<b>Kein Vetorecht des Betriebsrats bei leistungsbezogenem Entgelt</b>		<b>1178</b>
Jens Winter / Christoph Wolf		
<b>Unverbindliches Entgelt</b>		<b>1181</b>
Matthias Unterrieder		
OGH 3. 9. 2010, 9 ObA 141/09 i	• Konkurrenzklausel: Konventionalstrafe und Mitverschulden	1185
OGH 3. 9. 2010, 9 ObA 153/09 d	• Anrechnung von Vordienstzeiten nach dem BAGS-KV	1186
EuGH 18. 11. 2010, C-356/09	• Kündigung von Frauen zum gesetzlichen Pensionsalter europarechtswidrig!	1187
<b>STEUERRECHT</b>		
☑ <b>Checkliste: Steuermaßnahmen zum Jahresende (Bilanzstichtag)</b>		<b>1189</b>
Andreas Gelke / Gabriele Holzinger		
VwGH 8. 9. 2010, 2009/16/0017	• Keine Rückwirkungsfiktion für Einheitswerte im GrEStG ( <i>Christoph Marchgraber</i> )	1194
OGH 19. 3. 2009, 13 Os 105/08 b	• Zum Tatbegriff der Abgabenhinterziehung und Bezugspunkt des Vorsatzes ( <i>Norbert Schrottmeyer/Beate Stocker</i> )	1194
VwGH 17. 12. 2009, 2009/16/0188	• Hinreichende Begründung der subjektiven Tatseite notwendig ( <i>Norbert Schrottmeyer/Beate Stocker</i> )	1195
VwGH 21. 9. 2009, 2009/16/0111	• Offenlegung iSd § 33 FinStrG erfordert vom Abgabepflichtigen eine Offenlegung im Zusammenhang ( <i>Norbert Schrottmeyer/Beate Stocker</i> )	1196
UFS 18. 6. 2010, RV/3397-W/09	• Vorsteuerabzugsberechtigung bei Vermietung zwischen Angehörigen? ( <i>Elisabeth Pamperl</i> )	1197
UFS 10. 12. 2009, FSRV/0048-L/09	• Bloße Vorlage von Unterlagen ist keine Darlegung der Verfehlung ( <i>Norbert Schrottmeyer/Beate Stocker</i> )	1199
UFS 19. 11. 2009, FSRV/0024-W/08	• Verletzung der Anzeigepflicht gem § 139 BAO als Finanzordnungswidrigkeit strafbar ( <i>Norbert Schrottmeyer/Beate Stocker</i> )	1199
UFS 9. 7. 2010, FSRV/0010-G/10; UFS 7. 1. 2010, FSRV/0036-G/09	• Keine gemeinnützige Leistung an Stelle des Vollzugs einer Ersatzfreiheitsstrafe im verwaltungsbehördlichen Finanzstrafverfahren ( <i>Norbert Schrottmeyer/Beate Stocker</i> )	1200
<b>ÖFFENTLICHES WIRTSCHAFTSRECHT</b>		
<b>Sektorspezifische Unternehmensentflechtung und Kartellrecht</b>		<b>1201</b>
Andrea Herzog		
<b>Änderung der Prospekt-RL – Detailverbesserungen und erwünschte Klarstellungen</b>		<b>1205</b>
Christoph Moser / Ursula Rath		
VwGH 17. 9. 2010, 2006/04/0149	• Entziehung der Gewerbeberechtigung wegen Ruhens des Gewerbes ( <i>Edmund Primosch</i> )	1207
VwGH 30. 9. 2010, 2008/07/0135	• Anlagen im Hochwasserabflussbereich ( <i>Edmund Primosch</i> )	1207
VwGH 30. 9. 2010, 2010/03/0051 u 2010/03/0055	• Rechtsschutz durch Umweltsenat auch für Bundesstraßen und Eisenbahn-Hochleistungsstrecken ( <i>Edmund Primosch</i> )	1208
<b>EUROPA</b>		
<b>NEUES AUS EUROPA – Aktuelle Rechtsetzung und Entscheidungen der EU</b>		<b>1209</b>
Wolfgang Urbantschitsch / Edith Hofer		
<b>Die sozialen Leistungsrechte der Charta der Grundrechte der Europäischen Union</b>		<b>1211</b>
Michael Kreuz		
<b>Rechtsprechungsübersicht Europäische Gerichte</b>		<b>1213</b>
Günter Herzig / Birgit Schoißwohl / Ernst Tremmel		
<b>NACH REDAKTIONSSCHLUSS</b>		
<b>Kündigung von Frauen zum gesetzlichen Pensionsalter europarechtswidrig!</b>		<b>1221</b>
Wolfgang Mazal		
<b>SCRIPT</b>		
☑ <b>Giga-Checkliste: Körperschaftsteuer 2010</b>		<b>1 – 12</b>
Astrid Kristof / Georg Erdély		