

## Versicherungsrecht

Schlüssel-Sicherung

Prämienbegünstigte Zukunftsvorsorge

Anlegerberatung  
Erfüllungs- statt Vertrauensinteresse

Rom I und Rom II vor  
Schiedsgerichten

Altersvorsorge  
Fürsorge und Arbeitgeberhaftung

Beihilfe zur  
Steuerhinterziehung

Gemeinschaftsrechtskonform?  
Urheberrechtsabgabe

Lobbying-Unternehmen und  
Dienstleistungsfreiheit



**FACHZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTSRECHT**  
 23. JG. HEFT 12, DEZEMBER 2012  
*Zitiervorschlag: ecolex 2012, Seite*  
 Entscheidungen: *ecolex 2012/ [Entscheidungsnr], [Seite]*

**HERAUSGEBER:**  
 Hon.-Prof. Dr. G. KUCSKO, RA  
 Univ.-Prof. Dr. W. MAZAL  
 Univ.-Prof. Dr. P. OBERHAMMER  
 Univ.-Prof. Dr. J. REICH-ROHRWIG, RA  
 Dr. Ch. SCHMELZ, RA  
 Univ.-Prof. MMag. Dr. J. SCHUCH, StB  
 Mag. Philip VONDRAK, StB und RA  
 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. SCHRAMMEL  
 Univ.-Prof. Dr. R. WELSER  
 Min.-Rat Dr. W. WIESNER

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

**STÄNDIGE MITARBEITER:**  
 Hon.-Prof. Dr. A. DUSCHANEK  
 Sen.-Präs. d. OLG Wien iR ao. Univ.-Prof. Dr. G. ERTL  
 Mag. J. FISCHERLEHNER  
 Dr. H. FRIEDL, RA

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. RENNER  
 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

**VERSICHERUNGSRECHT**

Rechtsprechungsübersicht Versicherungsrecht 2011 Gunter Ertl	1040
Schlüsselkasten, Schlüsseltesor und Unklarheitenregel – Zugleich Besprechung der E 7 Ob 100/11 y Gunter Ertl	1047
Gehörige Fortsetzung nach Klagszurückweisung durch ein ausländisches Gericht – Zugleich Besprechung der E 7 Ob 23/12 a Gunter Ertl	1049
Neues zur Kündigung der prämienbegünstigten Zukunftsvorsorge – Besprechung der E 7 Ob 40/12 a Christian Rabl	1052

**EDITORIAL**

Vom Abgehen von der gewillkürten Form Georg Wilhelm	1037
Impressum	U 3

**LEGISLATIVE – ÖSTERREICH**

Legislative – Österreich Ingrid Moser	1053
--	------

**ZIVIL- UND UNTERNEHMENSRECHT**

OGH: Erfüllunginteresse statt Vertrauensschaden bei fehlerhafter Anlageberatung! Georg Graf	1055
Zur Richtlinienkonformität von § 4 Z 1 lit a letzter Halbsatz des Bundes-Umwelthaftungsgesetzes Franz Zehetner	1058
OGH 20. 9. 2012, 2 Ob 161/12 h	• Trauerschmerzensgeld nicht umgekehrt proportional der Anzahl der Getöteten 1063
OGH 2. 8. 2012, 4 Ob 67/12 z	• Fehlerhafte Anlegerberatung: Ersatz des Nichterfüllungsschaden; „abgeschwächter Anscheinsbeweis“; Feststellungsklage 1063
OGH 11. 9. 2012, 6 Ob 24/11 i	• Zweck des Abmahnverfahrens ist nicht, durch eine Kaskade angebotener Ersatzklauseln die gerade noch zulässige auszuloten 1065
OGH 3. 4. 2012, 9 Ob 32/11 p	• Ausgleichsanspruch des Handelsvertreters: „Prognosezeitraum“ 1067
OGH 13. 9. 2012, 6 Ob 102/12 m	• Ausübung des Änderungs- oder Widerrufsrechts nach dem Tod des Stifters auch durch Bevollmächtigten nicht möglich (Clemens Limberg) 1067
OGH 13. 9. 2012, 6 Ob 107/12 x	• Zerstörung der Datei nach Widerspruch (Georg Wilhelm) 1068
OGH 28. 3. 2012, 7 Ob 23/12 a	• Gehörige Fortsetzung nach Klagszurückweisung durch ausländisches Gericht 1069
OGH 28. 3. 2012, 7 Ob 100/11 y	• Schlüsselschrank und Schlüsseltesor in der Kfz-Händler-Teilkasko-Versicherung 1069
OGH 9. 5. 2012, 7 Ob 40/12 a	• Kündigung der prämienbegünstigten Zukunftsvorsorge 1070
OGH 30. 5. 2012, 7 Ob 81/12 f	• Außenversicherung in der Haushaltsversicherung 1071
OGH 30. 5. 2012, 7 Ob 70/12 p	• Versicherungsmakler mit Rahmenprovisionsvereinbarung 1071

**DISPUTE RESOLUTION**

„Rom I“ und „Rom II“: Anwendbarkeit vor Schiedsgerichten Daniel Busse	1072
OGH 4. 7. 2012, 7 Ob 91/12 a	• Feststellung von Drittrechtsverhältnissen 1075
OGH 5. 6. 2012, 10 Ob 62/11 g	• Feststellungsklagen im Mietrecht 1075
OGH 18. 4. 2012, 3 Ob 35/12 m	• Vorübergehende Unmöglichkeit der Erfüllung der (unvertretbaren) Handlungspflicht (Thomas Klicka) 1076
OGH 10. 7. 2012, 4 Ob 111/12 w	• Offenkundige Servitut und Zwangsversteigerung der dienenden Liegenschaft 1077
OGH 19. 9. 2012, 3 Ob 127/12 s	• Vollstreckung deutschen Arresturteils durch limitierte Exekution zur Sicherstellung 1077

OGH 30. 5. 2012, 8 Ob 15/12 g	• Zustellung gem § 8 Abs 2 ZustG wegen unverhältnismäßig langer Abwesenheit von der Abgabestelle	1079
EuGH 6. 9. 2012, C-619/10, <i>Trade Agency Ltd/Seramico Investments Ltd</i>	• Vollstreckbarerklärung von Versäumnisentscheidungen nach der EuGVVO	1079

**GESELLSCHAFTSRECHT**

<b>Die Parteistellung der Stiftung im gerichtlichen Abberufungsverfahren</b>		<b>1079</b>
Peter Melicharek		
OGH 26. 4. 2011, 8 Ob 38/11 p	• Zu Ansprüchen aus dem Erwerb von Wertpapieren, Rücktrittsrecht nach KMG	1082
EuGH 28. 6. 2012, C-19/11	• Zeitlich gestreckter Vorgang – Zwischenschritt als Insider-Information	1083
UVS Wien 06/FM/47/3338/2011	• Ad-hoc-Publizitätspflicht bei bloß beabsichtigtem Erwerb einer wesentlichen Beteiligung	1083
BVerfG 11. 7. 2012, 1 BvR 3142/07, 1 BvR 1569/08	• Delisting	1083
EuGH 12. 7. 2012, C-378/10	• Grenzüberschreitende Umwandlung	1083
BGH 19. 4. 2012, III ZR 224/10	• Haftung eines Wirtschaftsprüfers wegen Beratungsfehlern im Zusammenhang mit einer Verschmelzung	1084
BGH 20. 9. 2011, II ZR 234/09	• Haftung von Vorstand und Aufsichtsrat bei Sacheinlage eigener Aktien	1084
BGH 6. 12. 2011, II ZR 149/10	• Vergleich über einen Differenzhaftungsanspruch	1085

**WETTBEWERBS- UND IMMATERIALGÜTERRECHT**

<b>Die österreichische Urheberrechtsabgabe</b>		<b>1085</b>
Manuel Boka / Markus Hübner		
OGH 10. 7. 2012, 4 Ob 117/12 b	• Kein Beitrag zu Lauterkeitsverstößen bei rechtskonformer Einsatzmöglichkeit einer Leistung ( <i>Michael Horak</i> )	1088
OGH 2. 8. 2012, 4 Ob 79/12 i	• Aktivlegitimation der Österreichischen Zahnärztekammer nach § 14 UWG ( <i>Adolf Zemann</i> )	1089
OGH 10. 7. 2012, 4 Ob 82/12 f	• Keine Verletzung österreichischen Rechts durch google.de ( <i>Michael Horak</i> )	1090
OGH 2. 8. 2012, 4 Ob 91/12 d	• Exekution aufgrund „alter Zugaben-Unterlassungstitel“ rechtsmissbräuchlich? ( <i>Bernhard Tonninger</i> )	1091

**ARBEITSRECHT**

<b>Die Tücken des (neuen) AÜG</b>		<b>1093</b>
Alexander Burz		
<b>Altersvorsorge: Gestaltungsmöglichkeiten, Fürsorgepflicht und Arbeitgeberhaftung</b>		<b>1097</b>
Wolfgang Mazal		
OGH 22. 8. 2012, 9 ObA 68/12 h	• Neuerlicher Probemonat nach Wiedereinstellungszusage	1099
OGH 22. 8. 2012, 9 ObA 10/12 d	• Keine Einbeziehung in künftige Pensionskassenverträge aus dem Titel Schadenersatz	1100
OGH 26. 7. 2012, 8 ObA 24/12 f	• DNHG und Solidarhaftung mit Drittschädiger	1102
OGH 22. 8. 2012, 9 ObA 144/11 h	• Betriebsübergang	1104
OGH 26. 7. 2012, 8 ObA 3/12 t	• Anforderungen an die Kundmachung einer Betriebsvereinbarung	1105

**STEUERRECHT**

<b>Beihilfe zur Steuerhinterziehung bei Entgegennahme von Schweizer Kapitalvermögen?</b>		<b>1106</b>
Benjamin Twardosz		
<b>BMF zur umsatzsteuerlichen Geschäftsraumvermietung</b>		<b>1110</b>
Klaus Hilber		
<b>BFH-Rechtsprechungsübersicht (II)</b>		<b>1111</b>
Katharina Daxkobler / Meliha Hasanovic / Elisabeth Hütter / Ina Kerschner		
VwGH 28. 6. 2012, 2009/15/0106	• Auswirkung der umgründungssteuerlichen Rückwirkung auf die Stellung als Mitunternehmer gem § 23 Z 2 EStG ( <i>Erik Pinetz</i> )	1115
UFS 10. 10. 2012, RV/0377-G/12	• Thermenbesuche als außergewöhnliche Belastung? ( <i>Ina Kerschner</i> )	1118
UFS 30. 8. 2012, RV/0384-G/09	• Aufzeichnungspflichten bei Spielautomatenkassen ( <i>Johann Fischerlehner</i> )	1119

**ÖFFENTLICHES WIRTSCHAFTSRECHT**

<b>Registrierung von Lobbying-Unternehmen und Dienstleistungsfreiheit</b>		<b>1120</b>
Jens Budischowsky		
VwGH 23. 8. 2012, 2011/05/0196	• Baubewilligungskriterium der funktionellen Einheit von Handelsbetrieben ( <i>Edmund Primosch</i> )	1124
VwGH 26. 7. 2012, 2008/07/0101	• Angaben zur geologischen Standorteignung bei abfallrechtlichem Genehmigungsantrag ( <i>Edmund Primosch</i> )	1124
VwGH 27. 4. 2012, 2011/02/0283	• Begriff des „Tierhalters“ im Tierschutz ( <i>Edmund Primosch</i> )	1125

**EUROPA**

<b>Neues aus Europa – Aktuelle Rechtsetzung und Entscheidungen der EU</b>		<b>1126</b>
Wolfgang Urbantschitsch / Edith Hofer		
<b>Überarbeitung der Richtlinie über bestimmte Organismen für gemeinsame Anlagen in Wertpapieren (UCITS)</b>		<b>1127</b>
Lih-Nuo Mayer-Huang / Thomas Schmatzberger		
<b>Rechtsprechungsübersicht Europäische Gerichte</b>		<b>1129</b>
Günter Herzig / Ernst Tremmel		