

MDR

# Monatsschrift für Deutsches Recht

Zeitschrift für Zivil- und Zivilverfahrensrecht

## Herausgeber-Beirat

RiBGH Dr. Klaus Bacher · RA Dr. Hubert W. van Bühren · RiOLG a.D. Peter David · RA Dietrich Freyberger · RA Stephan Göcken · Notar Prof. Dr. Dr. Herbert Grziwotz · Prof. Dr. Wolfgang Hau · RA Prof. Dr. Stefan Hertwig · VorsRiOLG a.D. Lothar Jaeger · RA Prof. Dr. Matthias Kilian · VorsRiOLG a.D. Dr. Wolfgang Kramer · RA Dr. Wilhelm Moll, LL.M. · RA Dr. Hartmut v. Rechenberg · RA Prof. Dr. Martin Rehborn · RA Prof. Dr. Günter Schmeel · VorsRiLG a.D. Prof. Dr. Friedemann Stornel · Prof. Dr. Michael Timme · RiAG Dr. Christopher Woitkewitsch · RA am BGH Prof. Dr. Volkert Vorwerk · RA Prof. Dr. Friedrich Graf von Westphalen

## Ständige Mitarbeiter

VorsRiOLG a.D. Rolf Alpes · VorsRiOLG Manfred Aps · Gisela Goebel · RiOLG Ralf Kremer · RAin Natalie Malcolm · RAin Dr. Jeanette Nolte · RiOLG a.D. Rolf M. Spannuth · VorsRiLG Roland Zickler

## Inhalt

mdr-recht.de

### Aufsätze

#### Arbeitsrecht

**Volker Stück – Corona-Tests im Betrieb** – Arbeits<sup>2</sup> und datenschutzrechtliche Probleme in der Praxis

Mit Blick auf die dritte Welle und der deutlich ansteckenderen sowie gefährlicheren Virus Mutation B.1.1.7. setzt die Bundesregierung verstärkt auf den Einsatz von Schnelltests. Vor diesem Hintergrund rückt auch die Testpflicht von Unternehmen verstärkt in den Fokus der Exekutive bzw. Legislative. *Volker Stück* beleuchtet, welche arbeitsrecht- und datenschutzrechtlichen Vorgaben bei der Durchführung der Test bzw. evtl. Verarbeitung der Daten zu beachten sind und bietet eine Musterformulierung für eine entsprechende Betriebsvereinbarung. .... 585

#### Kfz-Recht

**Dr. Adolf Rebler – Unfall: Ersatzfahrzeug für ein beschädigtes Taxi**

Die Beschädigung eines Taxis durch einen Verkehrsunfall kann das Unternehmen in seiner wirtschaftlichen Grundlage treffen. Neben dem Verlust unmittelbar zu erzielender Gewinne kann in dem hart umkämpften Gewerbe u.U. die mangelnde Präsenz und Einsatzbereitschaft zum dauerhaften Verlust von Kunden und damit zu einem gravierenden Verlust von Marktanteilen führen. *Adolf Rebler* erläutert, nach welchen Kriterien der Geschädigte die Erstattung der Kosten für die Anmietung eines Ersatztaxi bzw. die Beschaffung eines Ersatzfahrzeugs verlangen kann. .... 590

#### Baurecht

**Prof. Dr. Günter Schmeel – Bauvertragsrecht: Aktuelle Entwicklungen zur Gewährleistung und Abrechnung** 

Der folgende Beitrag schließt an die Rechtsprechungsübersicht aus dem Jahre 2020 (MDR 2020, 328) sowie die Übersicht aus der letzten Ausgabe der MDR zu den Schwerpunkten Abschluss, Durchführung und Beendigung des Bauvertrages (MDR 2021, 533) an. Gegenstand der Abhandlung ist die Rechtsprechung des BGH zu den verschiedenen Aspekten der Gewährleistung und der Abrechnung im Bauvertragsrecht. .... 593

#### Prozessrecht aktiv

Zeugenbeweis: Erneute Vernehmung im Berufungsverfahren

(BGH, Beschl. v. 27.1.2021 – XII ZR 21/20, MDR 2021, 506)

*Oliver Elzer* ..... 600



Otto Schmidt live - der Podcast. Neueste Urteile, wichtige Gesetze und Rechtsfragen. Jetzt kostenlos anhören: otto-schmidt.de/podcast.

**Inhalt**

Klauselerteilungsverfahren: Beschreibung bei Namensänderung der Titelgläubigerin

(BGH, Beschl. v. 13.1.2021 – VII ZB 30/18, MDR 2021, 385)

**Michael Schörnig** ..... 600

Musterfeststellungsklage: Klagebefugnis qualifizierter Einrichtungen

(BGH, Urt. v. 17.11.2020 – XI ZR 171/19, MDR 2021, 316)

**Karl-Werner Dörr** ..... 602

**Rechtsprechung****Vertragsrecht**

Fernwärmelieferungsvertrag: Vertragsauslegung bei unwirksamer Preisänderungsklausel

(BGH, Urt. v. 10.3.2021 – VIII ZR 200/18) ..... 603

**Corona-Pandemie: Umbuchungsaufpreis eines annullierten Fluges**

(OLG Köln, Urt. v. 26.2.2021 – 6 U 127/20) ..... 604

**Miet- und WEG-Recht**

**Eigenbedarfskündigung bei Mietern hohen Alters**

(BGH, Urt. v. 3.2.2021 – VIII ZR 68/19) ..... 605

Anwendbares Recht für Schadensersatzanspruch gegen den WEG-Verwalter

(LG Frankfurt/M., Beschl. v. 23.2.2021 – 2-13 S 12/20) ..... 607

**Immobilienrecht**

Eigentumsübertragung an Minderjährigen unter Vorbehalt der Belastung mit Nießbrauchsrecht

(BGH, Beschl. v. 11.3.2021 – V ZB 127/19) ..... 608

Beurkundungsbedürftigkeit bei treuhänderischem Grundstückserwerb

(BGH, Urt. v. 15.1.2021 – V ZR 210/19) ..... 609

**Baurecht**

**Streitwert einer Klage auf Zahlung von Werklohn und Leistung einer Sicherheit**

(OLG Hamburg, Beschl. v. 1.3.2021 – 4 U 90/19) ..... 610

Werkvertrag: Verjährung des Erfüllungsanspruchs vor dem Nacherfüllungsanspruch

(OLG Rostock, Urt. v. 2.2.2021 – 4 U 70/19) ..... 611

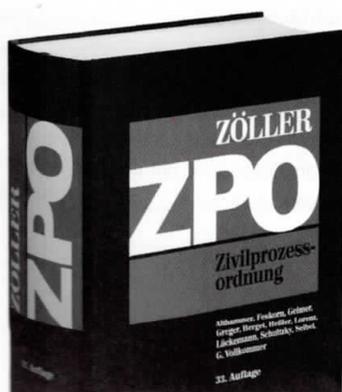
**Kfz- und Verkehrsrecht**

**Kfz-Unfall: Obliegenheit des Versicherungsnehmers zur Inanspruchnahme der Kaskoversicherung**

(BGH, Urt. v. 17.11.2020 – VI ZR 569/19) ..... 612

Abgas-Skandal: Herstelleransprüche nach deliktischer Haftungsverjährung

(OLG Stuttgart, Urt. v. 9.3.2021 – 10 U 339/20) ..... 614

**Die 33. Auflage ist da!**

Der meinungsführende ZPO Kommentar auf aktuellem Stand: ZPO/EGZPO, FamFG und alle einschlägigen EU-VO – ein Muss für jeden Prozessualisten.

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

## Inhalt

### Haftungsrecht

Störerhaftung des Entsorgungsunternehmens nach Wegzug des Mieters von Abfallbehältern

(BGH, Urt. v. 26.3.2021 – V ZR 77/20)..... 615

#### Gehörsverletzung im Arzthaftungsprozess

(BGH, Beschl. v. 23.2.2021 – VI ZR 44/20)..... 616

Schadensersatzansprüche nach fehlerhaft durchgeführter Kaiserschnittgeburt

(BGH, Urt. v. 12.1.2021 – VI ZR 60/20)..... 617

Prospekthaftung: Haftungsausschluss gem. § 46 Abs. 2 Nr. 2 BörsG a.F. zu 3. Börsengang der Telekom

(BGH, Beschl. v. 15.12.2020 – XI ZB 24/16) ..... 618

Schmerzensgeld für unrechtmäßig erlittene Strafaft

(OLG Hamm, Beschl. v. 16.12.2020 – 11 W 67/20)..... 620

### Versicherungsrecht

#### Haftpflichtversicherung: Haftungsumfang des Versicherers bei Insolvenz des Schädigers und Versicherungsnehmers

(BGH, Urt. v. 10.3.2021 – IV ZR 309/19) ..... 621

Verwirkung des Widerspruchsrechts gegen das Zustandekommen eines Versicherungsvertrags

(OLG Bremen, Beschl. v. 27.1.2021 – 3 U 23/20)..... 621

### Familienrecht

#### Anspruch auf naheheliche Überlassung der Wohnung

(BGH, Beschl. v. 10.3.2021 – XII ZB 243/20) ..... 622

VersAusglG: Teilungskostenpauschalierung im Rahmen einer Mischkalkulation

(BGH, Beschl. v. 10.2.2021 – XII ZB 284/19)..... 623

Sorgerecht: Uneinigkeit der Eltern über Schutzimpfung des Kindes

(OLG Frankfurt, Beschl. v. 8.3.2021 – 6 UF 3/21)..... 625

Betreuungsverfahren: Abgabe in der Beschwerdeinstanz aus wichtigem Grund

(OLG Schleswig, Beschl. v. 22.12.2020 – 2 AR 26/20) ..... 625

### Arbeitsrecht

#### Keine Vertragsangebotsanfechtung bei unwirksamer Kündigungsfeststellung nach Angebot

(BAG, Urt. v. 18.2.2021 – 6 AZR 92/19) ..... 627

Keine Vergütungsansprüche aus Scheingeschäft

(BAG, Urt. v. 14.10.2020 – 5 AZR 409/19) ..... 628

### Gesellschaftsrecht

Umwandlungsgesetz: Entscheidungsbeteiligung der Stamm- und Vorzugsaktionäre an Spaltungen und Verschmelzungen

(BGH, Urt. v. 23.2.2021 – II ZR 65/19 (Ls.))..... 629

KG: Gesellschaftsvertragliche Regelung zur Pflichteinlagenfälligkeit

(BGH, Urt. v. 23.2.2021 – II ZR 184/19) ..... 629

### Wettbewerbsrecht und gewerblicher Rechtsschutz

#### EuGH-Vorlage zur Informationspflicht über Herstellergarantien

(BGH, Beschl. v. 11.2.2021 – I ZR 241/19 – Herstellergarantie III)..... 630

Markenrechtsverletzende Warenlagerung für Dritte ohne Rechtsmangelkenntnis

(BGH, Urt. v. 21.1.2021 – I ZR 20/17 – Davidoff Hot Water IV) . 631

Markenverfall wegen 5-jähriger Nichtbenutzung

(BGH, Urt. v. 14.1.2021 – I ZR 40/20 – STELLA (Ls.)) ..... 632

Auslegung einer urheberrechtlichen Verjährungsverzichts-Erklärung

(BGH, Urt. v. 17.12.2020 – I ZR 239/19 – Verjährungsverzicht) ..... 633

Markenrechtliche Warenähnlichkeit zwischen Autos und Fahrrädern

(BGH, Urt. v. 15.10.2020 – I ZR 135/19 – PEARL/PURE PEARL) ..... 633

Fitnessstudio-Vertrag: Preiswerbung ohne Angabe einer zu zahlenden Servicegebühr

(OLG Frankfurt, Urt. v. 4.2.2021 – 6 U 269/19) ..... 634

## Inhalt

### Verfahrensrecht

<b>Wiedereinsetzung bei Fristversäumung durch Vertrauen auf PKH-Bewilligung</b>	(BGH, Beschl. v. 9.3.2021 – VIII ZB 1/21) .....	635
Urkundensprozess: Aussetzung wegen Vorgeiflichkeit	(BGH, Beschl. v. 9.3.2021 – II ZB 16/20) .....	636
Beschwerdeberechtigung naher Angehöriger im Betreuungsverfahren	(BGH, Beschl. v. 3.2.2021 – XII ZB 437/20) .....	637
Inhaltliche Anforderungen an die der Rechtsbeschwerde unterliegenden Beschlüsse	(BGH, Beschl. v. 19.1.2021 – VI ZB 41/20) .....	638
Zustellungen im Betreuungsverfahren	(BGH, Beschl. v. 13.1.2021 – XII ZB 386/20) .....	638
Streitgegenstand der Klage gegen Vorbescheid in einer Wildschadenssache	(BGH, Urt. v. 7.1.2021 – III ZR 127/19) .....	639
Beschwerdegericht sieht von erneuter persönlicher Anhörung des Betroffenen ab	(BGH, Beschl. v. 16.12.2020 – XII ZB 315/20) .....	639
Einzelrichterzuständigkeit eines Proberichters	(OLG Brandenburg, Beschl. v. 9.2.2021 – 7 W 100/20) .....	640
Richterablehnung im Verfahrenskostenhilfverfahren	(OLG Oldenburg, Beschl. v. 23.11.2020 – 11 WF 259/20) .....	641

### Zwangsvollstreckungsrecht

<b>Unpfändbarkeit der Corona-Soforthilfe</b>	(BGH, Beschl. v. 10.3.2021 – VII ZB 24/20) .....	642
Zwangsvollstreckung wegen einer in Bitcoin zu begleichenden Schuld	(OLG Düsseldorf, Beschl. v. 19.1.2021 – I-7 W 44/20) .....	643

### Insolvenzrecht

Vergütung des Sonderinsolvenzverwalters	(BGH, Beschl. v. 14.1.2021 – IX ZB 27/18) .....	643
Antragsberechtigung des Nachlassinsolvenzverwalters für ein Europäisches Nachlasszeugnis	(OLG Frankfurt, Beschl. v. 9.2.2021 – 21 W 151/20) .....	645

### Gebührenrecht

<b>Zubilligung eines festen Geldbetrages an den Verfahrenspfleger</b>	(BGH, Beschl. v. 24.2.2021 – XII ZB 485/20) .....	646
Parteikosten für die Vor- und Nachbereitung eines Ortstermins des gerichtlichen Sachverständigen	(BGH, Beschl. v. 24.2.2021 – VII ZB 55/18) .....	647
Notargebühren für ein Beurkundungsverfahren	(KG, Beschl. v. 26.1.2021 – 9 W 96/19) .....	647

### MDR Report

<b>In eigener Sache</b>		
Neues bei der MDR: Versendung der Inhaltsverzeichnisse jetzt auch per E-Mail .....		R149
<b>Im Blickpunkt</b>		
Unwirksamkeit von Klauseln, die die Zustimmung des Kunden bei einer Änderung der AGB der Bank fingieren ( <i>Michael Schörnig</i> ) .....		R149
Die WEG als Verbraucherin? – Auswirkungen der WEG-Reform 2020 ( <i>Günter Schmeel</i> ) .....		R150
<b>Rechtsprechung kompakt</b>		
Miet- und Wohnungseigentumsrecht .....		R151
Grundstücksrecht .....		R155
Vertragsrecht .....		R155
<b>Fachliteratur</b>		
Neue Bücher und Neuauflagen .....		R157
<b>Anwalts geschichten</b>		
Lawinengefahr .....		R159