

# Die Themen

RA Andreas Henkel



## Abnahme des unwesentlich unfertigen Werks

Andreas Henkel untersucht die Frage, ob eine werkvertragliche Abnahmepflicht des Bestellers nicht nur bei unwesentlichen Mängeln, sondern auch dann anzunehmen ist, wenn das Werk zwar noch nicht fertiggestellt worden ist, jedoch nur in einem unwesentlichen Umfang. Sein Fazit: Der Besteller kann in diesen Fällen eine Abnahme nicht verweigern. S. 361

RA Nickel Szebrowski



## Fremdfinanzierte Gesellschafterleistungen in der KG

Nickel Szebrowski beschäftigt sich in seinem Beitrag mit eigenkapitalersetzenden Leistungen der Gesellschafter einer gesetzestypischen Kommanditgesellschaft. Auch in diesem Bereich haben Gesellschafterdarlehen Kapitalerhöhungen und Nachschüsse rechtspraktisch verdrängt. S. 365

RA Dr. Martin Rehborn



## Aktuelle Entwicklungen im Arzthaftungsrecht

Die Zahl der Arzthaftungsprozesse scheint weiter zuzunehmen. Martin Rehborn stellt in seinem Beitrag die neueste Rechtsprechung zur Einwilligung, Aufsichts- und Aufklärungspflichten im Überblick dar. Schwerpunkte im Verfahrensrecht sind das selbstständige Beweisverfahren und der neue Vortrag im Berufungsverfahren. S. 371

RA Volker R. Volland



## Nichtzulassung der Revision im Berufungsurteil

Nach §543 I ZPO findet die Revision nur statt, wenn das Gericht diese im Urteil oder das Revisionsgericht diese im Wege der Nichtzulassungsbeschwerde zugelassen hat. Volker R. Volland prüft, ob das Berufungsgericht, soweit es die Revision nicht zulässt, darüber im Urteil zu befinden hat, d.h. ausdrücklich anführen und begründen muss. S. 377

RA Jürgen Jahnke



## Forderungsberechtigung und -wechsel bei Verkehrsunfällen

Mit seiner Arbeitshilfe gibt Jürgen Jahnke einen Überblick über die verschiedenen Rechtsbeziehungen bei Ansprüchen des Verletzten nach einem Verkehrsunfall. Insbesondere die Drittleistungsträger und deren Leistungspflichten werden anhand von Übersichten dargestellt. S. 380

## Aus der Rechtsprechung

### ■ BGH – Provisionen des Versicherungsvertreters

Urt. v. 22.12.2003 – VIII ZR 117/03

In der vorliegenden Entscheidung beschäftigt sich der BGH mit der Frage, unter welchen Umständen dem Versicherungsvertreter ein Ausgleichsanspruch für Provisionsverluste zusteht. S. 402

### ■ BGH – Selbstständiges Beweisverfahren

Beschl. v. 11.12.2003 – VII ZB 14/03

Der BGH hat klargestellt: Durch die Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen einer der Parteien wird das selbstständige Beweisverfahren nicht unterbrochen. S. 404

### ■ BAG – Versagung von PKH

Beschl. v. 3.12.2003 – 2 AZB 19/03

Die Versagung von Prozesskostenhilfe mangels fristgemäßer Angaben und Beibringung erforderlicher Nachweise kann nach dem BAG durch die Nachreichung in der Beschwerdeinstanz nicht korrigiert werden. S. 415

# Monatsschrift für Deutsches Recht

# MDR

Zeitschrift für die  
Zivilrechtspraxis

58. Jahrgang · Heft 7/2004 · S. 361–420

## Herausgeber-Beirat

RA am BGH Prof. Dr. H. E. Brandner  
RA Michael Bücken  
RA Dr. Hubert W. van Bühren  
RiOLG a.D. Peter David  
RA Dietrich Freyberger  
Notar Dr. Dr. Herbert Grziwotz  
RA Dr. Stefan Hertwig  
VorsRiOLG Lothar Jaeger  
RiOLG Dr. Wolfgang Kramer  
RA Dr. Wilhelm Moll, LL.M.  
RA Dr. Jörg Nerlich  
RA Dr. Hartmut v. Rechenberg  
RA Dr. Martin Rehborn  
RAin Dr. Uta Roessink  
RA Dr. Günter Schmeel  
VorsRiLG a.D. Prof. Dr. Friedemann Sternel  
RA am BGH Dr. Volkert Vorwerk  
RA Dr. Friedrich Graf von Westphalen

## Aufsätze

### Andreas Henkel

Die Pflicht des Bestellers zur Abnahme des  
unwesentlich unfertigen Werks 361

### Nickel Szebrowski

Eigenkapitalersatzrecht – Fremdfinanzierte  
Gesellschafterleistungen in der Komman-  
ditgesellschaft 365

### Martin Rehborn

Aktuelle Entwicklungen im Arzthaftungs-  
recht 371

### Volker R. Volland

Die Nichtzulassung der Revision im Beru-  
fungsurteil 377

## MDR-Arbeitshilfe

### Jürgen Jahnke

Forderungsberechtigung und Forderungs-  
wechsel bei Verkehrsunfällen und ähn-  
lichen Haftpflichtgeschehen 380

## Rechtsprechung

Vollständige Übersicht auf R5 bis R7 385–420

## Ständige Mitarbeiter

VorsRiOLG Rolf Alpes  
RiOLG a.D. Dr. B. Böckermann  
RiOLG a.D. Dr. Erich Engelschall  
RAin Gisela Goebel  
RiAG Dr. Arndt Lorenz  
VorsRiOLG a.D. E. Schütt  
VorsRiOLG a.D. Dr. Gerhard Sittel  
RiOLG Rolf M. Spannuth  
RiAG Roland Zickler

## MDR-Report

Gesetzgebung/Anwaltschaft R9

Rechtsprechung aktuell R12

Internet – Juristische Links R15

Neue Bücher R16

Buchbesprechung R17

Impressum, Verlagsrechte, Hinweise R19

ADVO-Cartoon: Recht bildlich R20

**Vertragsrecht**

BGH	11.12.2003	VII ZR 31/03	<b>Verwendung einer Vertragsbedingung nur ggü. einem Vertragspartner</b>	<b>385</b>
BGH	28.10.2003	X ZR 178/02	Verbraucherausstellung als „Freizeitveranstaltung“ (LS)	386
BGH	21.10.2003	X ZR 66/01	GoA bei umfassend geregeltem Entgelt (LS)	386
BGH	30.9.2003	X ZR 10/02	Vertragsauslegung: Überweisung eines Kassenpatienten (LS)	386
OLG Koblenz	13.1.2004	5 W 21/04	Beweislast für Festpreisvereinbarung beim Werkvertrag	386
OLG Bremen	12.11.2003	1 U 50/03a	Voraussetzungen einer Gewinnzusage nach § 661a BGB	386
OLG Düsseldorf	15.7.2003	I-24 U 16/03	Beratungspflichten des Anlageberaters	387

**Miet- und Immobilienrecht**

BGH	3.12.2003	VIII ZR 168/03	Abrechnungspflicht des Veräußerers ggü. Mieter bei Eigentumswechsel (LS)	388
BGH	28.11.2003	V ZR 123/03	Teilurteil: Grundstückserwerb durch Sozialversicherungsträger	389
BGH	14.11.2003	V ZR 102/03	Beeinträchtigung von Nachbarn durch Grenzbäume (LS)	389
BGH	31.10.2003	V ZR 246/02	Beweislast für Bodenreformeneigenschaft (LS)	389
BGH	24.10.2003	V ZR 24/03	Arglistenrede bei Gegenverpflichtungen (LS)	389
BGH	2.10.2003	V ZB 38/02	Reallast als einheitliches Sachenrecht	390

**Bau- und Nachbarrecht**

BGH	27.11.2003	VII ZR 346/01	Änderung eines Bauvertrages durch einseitige Bestimmung des Auftraggebers	390
BGH	7.11.2003	V ZR 141/03	Überfahrrecht an DDR-Grundstück: Fortbestand; widersprüchliche Feststellungen im Tatbestand (LS)	391
BGH	7.11.2003	V ZR 65/03	Dingliches Mitbenutzungsrecht an DDR-Grundstück; Revisionsfrist nach Zulassungsberichtigungsbeschluss (LS)	391

**Kfz-Recht und Verkehr**

OLG Köln	6.10.2003	19 U 227/01	Gewährleistung bei Motorschaden durch Unterlegscheibe	391
OLG Stuttgart	1.10.2003	4 U 118/03	Verkehrssicherungspflicht bei Straßenschäden gegenüber Radfahrern (LS)	392

**Haftungs- und Versicherungsrecht**

BGH	2.12.2003	VI ZR 349/02	<b>Verletzung eines Arbeitnehmers auf einem Betriebsweg</b>	<b>392</b>
BGH	25.11.2003	VI ZR 226/02	Ehrenschutz gegen Äußerung in einer Fernsehsendung	393
BGH	12.11.2003	IV ZR 173/02	Vereinbarungen über die Leistungspflicht des Versicherers	394
BGH	11.11.2003	VI ZR 13/03	Haftungsfreistellung eines Unternehmers bei gestörtem Gesamtschuldverhältnis	395
BGH	11.11.2003	VI ZR 371/02	Deliktshaftung des Beklagten bei sittenwidriger Prozessverzögerung (LS)	396
BGH	14.10.2003	VI ZR 379/02	Verjährungsbeginn bei Deliktsansprüchen nach altem Recht (LS)	396
OLG Stuttgart	8.10.2003	4 U 115/03	Verkehrssicherungspflicht in öffentlichen Gebäuden	396
LG Mönchengladbach	14.10.2003	5 S 75/03	Elterliche Aufsichtspflicht bei einem 5-jährigen Kind (LS)	397

**Familien- und Erbrecht**

OLG Karlsruhe	27.11.2003	2 UF 102/03	<b>Einstweilige Anordnung auf Unterhalt und abänderndes Urteil</b>	<b>397</b>
BayObLG	15.10.2003	3Z BR 132/03	Nachträgliche Zulassung der sofortigen Beschwerde durch den Rechtspfleger	398

OLG Schleswig	6.10.2003	8 WF 179/03	Prozesskostenhilfe für die nachträgliche Geltendmachung von Folgesachen	398
OLG Köln	10.9.2003	14 WF 143/03	Beordnung eines RA bei erstmaliger Regelung des Umgangs des nichtehelichen Vaters mit seinem Kind	399
OLG München	8.9.2003	24 W 206/03	Umfang der Auskunftspflicht bei Auskunftsurteil über den Bestand des Nachlasses	399

### Arbeits- und Sozialrecht

BVerfG	18.11.2003	1 BvR 302/96	Arbeitgeberzuschuss zum Mutterschaftsgeld (LS)	400
BAG	22.10.2003	10 AZR 152/03	Weihnachtsgeld: Wegfall durch Sanierungstarifvertrag	400
BAG	20.8.2003	5 AZR 436/02	Entgeltfortzahlung im Krankheitsfall: Wartezeit (LS)	401
BAG	29.7.2003	9 AZR 450/02	Altersteilzeit: Aufstockungsbetrag – Kirchensteuer (LS)	401
BAG	5.6.2003	6 AZR 114/02	Bereitschaftsdienst beim DRK als Arbeitszeit; Vergütungspflicht (LS)	401
LAG Schleswig-Holstein	24.9.2003	3 Sa 6/03	Dem Arbeitnehmer untergeschobene Ausgleichsquittung (LS)	401
LAG Berlin	3.9.2003	17 Sa 808/03	Annahmeverzug: Anrechnung eines hypothetischen Zwischenverdienstes (LS)	401

### Handels- und Gesellschaftsrecht

BGH	22.12.2003	VIII ZR 117/03	<b>Ausgleichende Provisionsverluste des Versicherungsvertreters</b>	<b>402</b>
BGH	15.12.2003	II ZR 194/01	Bestätigung eines Hauptversammlungsbeschlusses der Aktiengesellschaft (LS)	403
BGH	22.10.2003	VII ZR 6/03	Handelsvertreter: Kein Ausgleichsanspruch für auf eigene Rechnung betriebene Geschäfte	403

### Bank- und Kreditsicherungsrecht

BGH	25.11.2003	XI ZR 379/02	Bürgschaftsrecht: Anrechnung von Verkaufserlösen auf Restforderungen aus Darlehen (LS)	404
-----	------------	--------------	--	-----

### Wettbewerbsrecht und gewerblicher Rechtsschutz

BGH	24.9.2003	X ZR 234/00	Schriftform-Erfordernis – Filterstäube – (LS)	404
BGH	5.6.2003	I ZR 192/00	Foto aus unzugänglichem Blickwinkel – Hundertwasser-Haus – (LS)	404

### Verfahrensrecht

BGH	11.12.2003	VII ZB 14/03	<b>Selbstständiges Beweisverfahren trotz Insolvenzverfahren</b>	<b>404</b>
BGH	27.11.2003	IX ZR 250/00	Bezeichnung der Berufungsgründe	405
BGH	25.11.2003	VI ZR 418/02	Beschwer bei Revision mehrerer verurteilter Gesamtschuldner	406
BGH	18.11.2003	LwZB 1/03	Berufung gegen fragliches Urteil	406
BGH	10.11.2003	II ZB 14/02	Keine Zulassung der Rechtsbeschwerde durch den Einzelrichter	407
BGH	5.11.2003	XII ZB 140/02	Fristenkontrolle bei komplizierter Berechnung (LS)	408
BGH	27.10.2003	II ZB 38/02	Kosten bei Klagerücknahme nach Erledigung der Hauptsache (LS)	408
BGH	23.10.2003	V ZB 28/03	Zulässigkeit auch unbegründeter Rechtsbeschwerde: Organisationsverschulden trotz Einzelanweisung (LS)	408
BGH	9.10.2003	I ZR 17/01	Anforderungen an Sachvortrag zur Darlegung der Verfahrensrüge aus § 139 ZPO a.F.	408
OLG Koblenz	10.12.2003	10 U 96/03	Übermittlung einer Klageschrift per Fax	409

OLG Celle	12.11.2003	6 W 120/03	Keine Kostenentscheidung bei Parteiwechsel des Klägers	410
OLG Nürnberg	31.10.2003	3 W 3340/03	PKH-Beschwerde nach Abschluss des Hauptverfahrens (LS)	410
OLG Nürnberg	9.10.2003	3 W 2726/03	Rechtskraft des Prozesskostenhilfe versagenden Beschlusses (LS)	410
OLG Düsseldorf	9.10.2003	I-5 W 49/03	Zurückweisung einer PKH-Beschwerde wegen fehlender Erklärung über die Verhältnisse (LS)	410
OLG Stuttgart	24.9.2003	13 W 49/03	Statthaftigkeit eines Rechtsmittels gegen Protokollberichtigung	410
OLG Hamm	19.9.2003	19 U 56/02	Klageänderung des Berufungsbeklagten nur durch Anschlussberufung	411
OLG Saarbrücken	17.9.2003	1 U 232/03–57	Geltendmachung eines Zurückbehaltungsrechts im Berufungsrechtszug	412
OLG Düsseldorf	16.9.2003	11 W 43/03	Rechtsmittel im Richterablehnungsverfahren (LS)	412
OLG Hamm	7.8.2003	23 W 110/03	Beschwerde setzt Abhilfeverfahren voraus	412
LG Duisburg	11.11.2003	13 S 245/03	Obligatorische Schlichtung auch nach Klageerhebung (LS)	413

### Zwangsvollstreckung und Insolvenz

BGH	20.11.2003	IX ZR 259/02	Verwertungskostenpauschale bei eigenmächtiger Verwertung durch absonderungsberechtigten Gläubiger (LS)	413
BGH	31.10.2003	IXa ZB 200/03	<b>Dauerpfändung von Kontoguthaben wegen ratenweise fällig werdender Unterhaltsforderung</b>	<b>413</b>
BGH	31.10.2003	IXa ZB 197/03	Prozesskostenhilfe bei Immobiliervollstreckung (LS)	414
BGH	31.10.2003	IXa ZB 195/03	Pfändung einer Sache im Gewahrsam eines nicht herausgabebereiten Dritten (LS)	414
BAG	19.11.2003	10 AZR 110/03	Insolvenzanfechtung; tarifliche Ausschlussfrist (LS)	414

### Gebühren und Kosten

BGH	20.11.2003	IX ZB 469/02	Bemessung einer Konkursverwaltervergütung nach der VergVO	414
BAG	3.12.2003	2 AZB 19/03	Versagung von Prozesskostenhilfe	415
BAG	11.9.2003	6 AZR 457/02	<b>Kostenanerkennnis nach Erledigung der Hauptsache</b>	<b>415</b>
OLG Koblenz	25.11.2003	14 W 786/03	Erörterungsgebühr des Streithelfers	416
OLG Nürnberg	18.11.2003	7 WF 3303/03	Gebühren bei Güteverhandlung nach neuem Prozessrecht (LS)	416
OLG Koblenz	14.10.2003	14 W 669/03	Streitwertänderung durch das Rechtsmittelgericht	417
OLG Hamburg	14.10.2003	8 W 224/03	Anwaltsgebühren bei Stufenklage (LS)	417
OLG Nürnberg	9.10.2003	3 W 3179/03	Kostenschuld nach Vergleich im Eilverfahren	417
OLG Köln	12.9.2003	10 WF 154/03	Streitwerterhöhung oder gesonderte Beweisgebühr bei bloßer Anhörung (LS)	417
OLG Hamm	8.8.2003	23 W 113/03	Entstehung einer Beweisgebühr durch amtliche Auskunft	417
LAG Düsseldorf	22.12.2003	16 Ta 565/03	Außergebührenrechtliche Einwendung bei unterbliebener Belehrung (LS)	418
LG Arnsberg	12.1.2004	2 T 69/03	Notargebühren bei Beurkundung des Grundstücksverkaufs durch eine Gemeinde	418
LG Duisburg	2.10.2003	11 T 199/03	Streitwert nach einseitiger Erledigungserklärung (LS)	419

### Berufsrecht

OLG Brandenburg	17.12.2003	7 U 188/03	Verspätete Prüfung des Ablaufs der Berufungsbegründungsfrist	419
OLG Zweibrücken	4.7.2003	2 UF 2/03	Ungenügende Fristenkontrolle zum Ablauf der Berufungsbegründungsfrist	419
AnwG Frankfurt/M.	19.11.2003	IV AG 10/03	Keine Rüge der Anwaltskammer wegen eines Zeitungsartikels	420