



# 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 Sternel · 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 · RiOLG 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

#### Mietrecht

##### **Dr. Klaus Lützenkirchen – Rückzahlung der Barkaution nach Mietende**

Die Rückgabe der Mietsicherheit nach Beendigung des Mietverhältnisses ist für Mieter und Vermieter oft ein Streitthema. Häufig weigert sich der Vermieter am Ende der Mietzeit, die Kaution an den Mieter zurückzuzahlen, obwohl der Mieter glaubt, einen Anspruch darauf zu haben. *Klaus Lützenkirchen* erläutert, unter welchen Bedingungen der Anspruch des Mieters auf Rückzahlung fällig wird und geht ausführlich auf die sog. Überlegungs- und Prüfungsfrist ein, innerhalb derer dem Vermieter gestattet ist, die Kaution zurückzubehalten, um zu überprüfen, ob ihm Ansprüche gegenüber dem Mieter zustehen. .... 257

#### Baurecht

##### **Dr. iur. Mark Seibel – Die BGH-Entscheidung VII ZR 46/17 und die unzulässige Umgehung des Großen Senats für Zivilsachen**

Am 22.2.2018 hat der VII. Zivilsenat des BGH mit seiner Entscheidung VII ZR 46/17, MDR 2018, 465 ff., seine ständige Rechtsprechung aufgegeben und entschieden, im Werkvertragsrecht sei beim „kleinen Schadensersatz“ keine Schadensbemessung nach fiktiven Mängelbeseitigungskosten mehr möglich. Diese Entscheidung offenbart eklatante Schwächen sowohl in dogmatischer als auch in praktischer Hinsicht. Sie ist deswegen schon von vielen Autoren kritisiert worden. Mit dem vorliegenden Beitrag soll die bereits geäußerte Kritik nicht einfach wiederholt werden. Vielmehr wirt *Mark Seibel* aus verfahrensrechtlichen und ausgewählten praktischen Gründen einen kritischen Blick auf die Entscheidung. .... 263

#### WEG-Recht

##### **Dr. Olaf Riecke – Wohnungseigentum – Aktuelle Entwicklungen zu Eigentums- und Nutzungsrechten, baulichen Maßnahmen und Verfahren**

Der Beitrag schließt an die Rechtsprechungsübersichten aus dem Jahre 2018 (MDR 2018, 121 ff. und MDR 2018, 191 ff.) an und gibt einen Überblick über die Rechtsprechung des BGH (V. Zivilsenat) sowie der Instanzgerichte zu Eigentums- und Nutzungsrechten, baulichen Maßnahmen und verfahrensrechtlichen Besonderheiten aus den letzten 12 Monaten. Eine Übersicht zu den Schwerpunkten „Eigentümerversammlung“, „(Finanz) Verwaltung“ und „WEG-Verwalter“ folgt in der nächsten Ausgabe. .... 266



## Inhalt

**Prozessrecht aktiv**

Ordnungsmittel: Ruhen der Vollstreckungsverjährung

(BGH, Beschl. v. 18.12.2018 – I ZB 72/17, MDR 2019, 246)

**Oliver Elzer** ..... 273

Rechtliches Gehör: Überspannen der an ein wirksames Bestreiten zu stellenden Substantiierungsanforderungen

(BGH, Beschl. v. 25.9.2018 – VI ZR 443/16, MDR 2019, 120)

**Gregor Vollkommer** ..... 274

Zwangsvollstreckung: Sachliche Zuständigkeit für die Vorbereitungskosten

(KG, Beschl. v. 18.10.2018 – 2 AR 54/18, MDR 2019, 186)

**Christoph Fellner** ..... 275**Rechtsprechung****Vertragsrecht**

Krankenhausvertrag: Abrechnung wahlärztlicher Leistungen durch Honorararzt

(BGH, Ur. v. 10.1.2019 – III ZR 325/17) ..... 277

**Gewährleistung beim Kauf eines Welpen vom Züchter**

(OLG Koblenz, Ur. v. 13.12.2018 – 1 U 262/18) ..... 278

Pflichten des Online-Reisevermittlers bei Flugbuchungen

(OLG Dresden, Ur. v. 13.11.2018 – 14 U 751/18) ..... 279

Ärztlicher Behandlungsvertrag: Auskunft über bestehende Berufshaftpflichtversicherung

(KG, Beschl. v. 4.10.2018 – 20 U 113/17) ..... 280

**Miet- und WEG-Recht**

Kontrahierungszwang des WEG-Mitglieds bzgl. Betreutes-Wohnen-Vertrag

(BGH, Ur. v. 10.1.2019 – III ZR 37/18) ..... 280

**Streitwertfestsetzung in Wohnungseigentumssache**

(BGH, Beschl. v. 6.12.2018 – V ZR 239/17) ..... 282

Anspruch gegen den Vermieter auf Instandsetzung der Telefonleitung

(BGH, Ur. v. 5.12.2018 – VIII ZR 17/18) ..... 283

**WEG-Gemeinschaft: Gekorene Ausübungsbefugnis bei Schadensersatzansprüchen**

(BGH, Ur. v. 26.10.2018 – V ZR 328/17) ..... 284

**Baurecht****Kein Schadensersatz für fiktive Mängelbeseitigungskosten beim Werkvertrag**

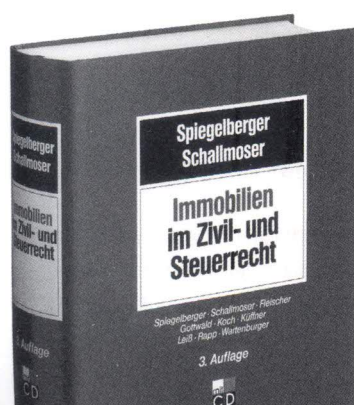
(BGH, Ur. v. 6.12.2018 – VII ZR 71/15) ..... 285

**Kfz- und Verkehrsrecht****Schadensregulierung für ein bei einem Unfall beschädigtem Rennrad**

(OLG München, Ur. v. 16.11.2018 – 10 U 1885/18) ..... 286

Unfall mit einem von der Haltstelle abfahrenden Linienbus

(KG, Beschl. v. 1.11.2018 – 22 U 128/17) ..... 286



## Starke Allianz für Ihre Immobilie.

Alle gängigen Formen der Übertragung und Nutzung von Immobilien – verzahnt dargestellt aus steuerlicher und zivilrechtlicher Perspektive.

Bestellen Sie jetzt unter [otto-schmidt.de/ssw3](http://otto-schmidt.de/ssw3)

Inhalt	
Abgasskandal: Gerichtsstandbestimmung für Klage gegen Hersteller	(OLG Hamm, Beschl. v. 26.10.2018 – 32 SA 32/18) ..... 287
<hr/>	
<b>Haftungsrecht</b>	
Unionsrechtliche Staatshaftung: unzureichende EU-Recht-Umsetzung; unterlassene EuGH-Vorlage	(BGH, Urt. v. 17.1.2019 – III ZR 209/17) ..... 289
<b>Zulässigkeit presserechtlicher Informationsschreiben per Fax durch Rechtsanwaltskanzlei</b>	(BGH, Urt. v. 15.1.2019 – VI ZR 506/17) ..... 290
Innenausgleich bei Verurteilung von Streitgenossen als Gesamtschuldner	(BGH, Urt. v. 20.11.2018 – VI ZR 394/17) ..... 291
<hr/>	
<b>Familienrecht</b>	
<b>Zum Begriff der gegenwärtigen Gefahrenlage aufgrund psychischer Störung</b>	(BGH, Beschl. v. 19.12.2018 – XII ZB 505/18) ..... 292
Zugewinn: Liquidationswert als unterste Grenze des Unternehmenswerts	(BGH, Urt. v. 5.12.2018 – XII ZR 116/17) ..... 294
Unterhaltsrechtliche Behandlung des Ausbildungsganges „Realschule-Ausbildungs-Studium“	(OLG Stuttgart, Beschl. v. 22.11.2018 – 11 UF 159/18) ..... 296
<hr/>	
<b>Erbrecht</b>	
<b>Länge der Ausschlagungsfrist bei Auslandsaufenthalt des Erben</b>	(BGH, Beschl. v. 16.1.2019 – IV ZB 20+21/18) ..... 297
Erteilung einer Generalvollmacht durch den Testamentsvollstrecker	(KG, Beschl. v. 13.11.2018 – 1 W 323/18) ..... 298
<hr/>	
<b>Gesellschaftsrecht</b>	
<b>GmbH: Aufgabenverteilung zwischen mehreren Geschäftsführern</b>	(BGH, Urt. v. 6.11.2018 – II ZR 11/17) ..... 298
Antragsberechtigung für die Bestellung eines Nachtragsliquidators für einen Verein	(OLG Saarbrücken, Beschl. v. 5.11.2018 – 5 W 74/18) ..... 299
<hr/>	
<b>Bank- und Kreditsicherungsrecht</b>	
Anlageberatung: Risikohinweise im Emissionsprospekt	(BGH, Urt. v. 10.1.2019 – III ZR 109/17) ..... 301
<hr/>	
<b>Verfahrensrecht</b>	
Verschulden eines Rechtsanwalts an der Fristversäumung	(BGH, Beschl. v. 19.12.2018 – XII ZB 53/18) ..... 302
<b>Zurückweisung einer Zeugenvernehmung wegen Ungeeignetheit</b>	(BGH, Beschl. v. 12.12.2018 – XII ZR 99/17) ..... 302
Umfang einer Gerichtsstandsvereinbarung für Darlehensstreitigkeiten	(BGH, Urt. v. 6.12.2018 – IX ZR 22/18) ..... 303
Schuldhaftes Versäumen der VB-Einspruchsfrist	(BGH, Beschl. v. 22.11.2018 – IX ZA 14/18) ..... 305
Beschwerdewert bei Verpflichtung zur Auskunftserteilung	(BGH, Beschl. v. 21.11.2018 – XII ZB 351/18) ..... 306
Bestellung eines Verfahrenspflegers bei Absehen der Gutachtenbekanntgabe an den Betroffenen	(BGH, Beschl. v. 21.11.2018 – XII ZB 502/18) ..... 306
Einstweilige Anordnung zur Aussetzung der Vollziehung einer Umgangsregelung bei unterbliebener Kindesanhörung	(BGH, Beschl. v. 31.10.2018 – XII ZB 411/18) ..... 307
Sicherheitsleistung bei Partei aus Saudi-Arabien	(BGH, Beschl. v. 23.10.2018 – XI ZR 549/17) ..... 308
Entscheidung des Einzelrichters bei Rechtssache von grundsätzlicher Bedeutung und Identifizierbarkeit der Partei mit Aliasnamen	(BGH, Beschl. v. 18.9.2018 – VI ZB 34/17) ..... 309
Gerichtsstand des Erfüllungsortes bei der Durchsetzung von Fluggastrechten	(BGH, Urt. v. 11.9.2018 – X ZR 80/15) ..... 310
Zuständigkeit für Streitigkeiten aus einer Vertragserfüllungsbürgschaft	(KG, Beschl. v. 13.12.2018 – 2 AR 60/18) ..... 311
Fristversäumnis wegen mehrfacher vergeblicher Anwahlversuche bei der Faxübermittlung	(OLG Bremen, Beschl. v. 6.11.2018 – 4 UF 85/18) ..... 312
<b>Zustellung einer einstweiligen Verfügung im Ausland</b>	(OLG Dresden, Beschl. v. 6.11.2018 – 4 W 883/18) ..... 313



## Inhalt

---

### Insolvenzrecht

Insolvenzbeschlagnahme bei Ansprüchen aus Lebensversicherung und betrieblicher Altersvorsorge	(BGH, Beschl. v. 20.12.2018 – IX ZB 8/17).....	313
InsO-Anfechtung: Gesellschafterdarlehen iSd § 135 Abs. 1 Nr. 2 i.V.m. § 39 Abs. 1 Nr. 5 InsO	(BGH, Urt. v. 15.11.2018 – IX ZR 39/18) .....	315

### Gebührenrecht

<b>Vergütung des Umgangsklägers für seine Anwesenheit beim Umgang</b>	(BGH, Beschl. v. 31.10.2018 – XII ZB 135/18) .....	316
Verfahrenskostenhilfe: Erziehungsbeitragsanrechnung beim Pflegegeld als Einkommen	(OLG Hamm, Beschl. v. 28.11.2018 – II-2 WF 109/18) .....	318
Notarsgebühren außerhalb des Beurkundungsverfahrens	(KG, Beschl. v. 20.8.2018 – 9 W 63/18) .....	319

### Berufsrecht

Bestellung eines Notariatsverwalters	(BGH, Urt. v. 19.11.2018 – NotZ(Brfg) 5/17 (Ls.)).....	319
<b>Steuerberater: Pflichtverletzung bei der Überprüfung der Abführungspflichten zur Sozialversicherung</b>	(OLG Schleswig, Urt. v. 30.11.2018 – 17 U 20/18) .....	320

## MDR Report

---

### Im Blickpunkt

Keine Nutzungsentschädigung bei gewerblich genutzten Kraftfahrzeugen ( <i>Hans-Willi Laumen</i> ) .....	R6
---	----

### Rechtsprechung kompakt

Miet- und Wohnungseigentumsrecht .....	R7
Gesellschaftsrecht .....	R7
Wettbewerbsrecht .....	R10
Familien- und Erbrecht .....	R10
Gebühren- und Kostenrecht .....	R10
Versicherungsrecht .....	R10
Kfz-Recht .....	R10
Arbeitsrecht .....	R10

### Europa

Vorläufige Einigung auf neue Vorgaben für transparente und verlässliche Arbeitsbedingungen .....	R11
--	-----

### Fachliteratur

Neue Bücher und Neuauflagen .....	R13
-----------------------------------	-----

### Recht bildlich

Gewährleistung beim Kauf eines Welpen vom Züchter (MDR 2019, 278) .....	R15
---	-----

---

## Wussten Sie schon ...

Im **Beratermodul Zivil- und Zivilverfahrensrecht** haben Sie Zugriff auf das Online-Archiv Ihrer Zeitschrift. In der **Zeitschriften-App** lesen Sie aktuelle Beiträge auf Ihrem Smartphone. Bei Fragen zu Ihren **Freischaltcodes** wenden Sie sich gerne an den Kundenservice: Telefon 0221 / 93738-997 oder E-Mail an kundenservice@otto-schmidt.de