



# 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](http://mdr-recht.de)

### Aufsätze

#### Kfz-Recht

##### *Indra von Mirbach* – Der Vorteilsausgleich bei der Nutzungsanrechnung für manipulierte Diesel-Fahrzeuge

Operation geglückt, Patient tot – so könnten die Diesel-Klagen gegen Volkswagen enden, wenn es bei der bisherigen Rechtsprechung der OLG bleibt. Denn dem bisherigen Trend der Rechtsprechung folgend, könnten die Geschädigten trotz Schadensersatzanspruchs dem Grunde nach durch die Vorteilsausgleichung komplett leer ausgehen. Ein solches Ergebnis mutet nicht nur ob der daraus folgenden Verschonung der vorsätzlich und sittenwidrig handelnden Schädigerin absurd an. *Indra von Mirbach* zeigt auf, dass auch die Rechtsordnung zahlreiche Anhaltspunkte dafür bietet, dass in den Dieselfällen (und ähnlichen Situationen) von der Nutzungsanrechnung abzusehen ist. .... 129

#### WEG-Recht

##### *Dr. Olaf Riecke* – Wohnungseigentum – Aktuelle Entwicklungen zu Sondereigentum, Gemeinschaft und Verfahren

Der Beitrag schließt an die Rechtsprechungsübersichten aus dem Jahre 2019 (MDR 2019, 266 ff. und MDR 2019, 321 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. .... 135

#### Verfahrensrecht

##### *Dr. Hans-Willi Laumen* – Der Beweisantrag im Zivilprozess

Unter der Geltung des Beibringungsgrundsatzes ist es im Zivilprozess grundsätzlich Sache der Parteien, mit Hilfe eines Beweisantrages die Beweismittel für die von ihnen aufgestellten Tatsachenbehauptungen zu benennen. Mit dem Beweisantrag bietet eine Partei dem Gericht an, eine bestimmte Behauptung durch ein bestimmtes Beweismittel festzustellen. Hans-Willi Laumen gibt einen Überblick über die Form und den notwendigen Inhalt eines Beweisantrages und zeigt Fehlerquellen auf. .... 145



Zertifizierung für Datenschutzexperten: Jetzt anmelden für das Training Certified Information Privacy Professional (5.-6.3. in Köln) unter [www.otto-schmidt.de/seminare](http://www.otto-schmidt.de/seminare).

## Inhalt

### Prozessrecht aktiv

Gebühren: Keine Anrechnung bei Diagonalverweisung an ein Gericht eines niedrigeren Rechtszuges

(BGH, Beschl. v. 20.11.2019 – XII ZB 63/19, MDR 2020, 123)  
**Klaus Bacher** ..... 150

PKH: Auslegung einer Berufungsschrift als PKH-Antrag und gerichtliche Hinweispflichten

(BGH, Beschl. v. 27.8.2019 – VI ZB 32/18, MDR 2019, 1399)  
**Rolf Alpes** ..... 151

Wiedereinsetzung: Pflicht des RA zum Einsatz des beA?

(OLG Dresden, Beschl. v. 29.7.2019 – 4 U 879/19, MDR 2019, 1469)  
**Oliver Elzer** ..... 152

## Rechtsprechung

### Vertragsrecht

#### Schenkungswiderruf wegen groben Undanks

Rechtsgrundlage für die vertragliche Haftung einer Schuldnerberatungsstelle

(BGH, Urt. v. 22.10.2019 – X ZR 48/17) ..... 153  
 (OLG Brandenburg, Urt. v. 13.11.2019 – 4 U 38/19) ..... 154

### Miet- und WEG-Recht

#### Streitwert bei Mieterklage auf Mangelbeseitigungskostenvorschuss

Gewerberaum: Darlegung der Temperaturverhältnisse bei Minderung wegen hoher Temperaturen

Durchsetzung von Hausgeldansprüchen

(OLG Rostock, Beschl. v. 20.11.2019 – 3 W 44/19) ..... 155  
 (OLG Düsseldorf, Beschl. v. 12.9.2019 – I-24 U 197/18) ..... 156  
 (LG Frankfurt/M., Beschl. v. 11.12.2019 – 2-13 T 106/19) ..... 157

### Immobilienrecht

#### Auslegung einer Grunddienbarkeit zur Mitbenutzung einer Heizungsanlage

Gutgläubiger Grundstückserwerb im vorläufigen Insolvenzverfahren

(BGH, Urt. v. 12.7.2019 – V ZR 288/17) ..... 158  
 (OLG Köln, Beschl. v. 28.10.2019 – 2 Wx 290/19, 2 Wx 296-298/19) ..... 159

### Nachbarrecht

#### Prüfungsumfang bei Antrag auf Maßnahmen nach dem GewSchG in einem Nachbarschaftsstreit

Umfang der Duldungspflichten bei Überbau durch Außendämmung

(OLG Hamburg, Beschl. v. 25.10.2019 – 2 UF 121/19) ..... 160  
 (BayObLG, Urt. v. 1.10.2019 – 1 ZRR 4/19) ..... 161



## Anleitung für eine effiziente Vollstreckung.

In diesem Standardwerk finden Sie über 200 Musteranträge zu pfändbaren Forderungen und Rechten mit zahlreichen Erklärungen und Hinweisen zu allen Besonderheiten.

Bestellen Sie jetzt unter [otto-schmidt.de/gd11](https://otto-schmidt.de/gd11)

## Inhalt

### Kfz- und Verkehrsrecht

Abgas-Skandal: Bestimmtheit des Klageantrags in Nachlieferungsfällen	(OLG Karlsruhe, Urt v. 7.11.2019 – 17 U 245/18) .....	162
Abgas-Skandal: Beweislast für Einbau einer Abschaltvorrichtung	(OLG München, Beschl. v. 18.10.2019 – 21 U 3241/19) .....	163
Kfz-Haftpflichtversicherung: Ausschluss für beförderte Gegenstände	(OLG Jena, Urt v. 19.9.2019 – 4 U 208/19) .....	164

### Haftungsrecht

#### Anlageberatung: Beruhen späterer (Folge-)Entscheidungen auf fehlerhafter Beratung

Persönlichkeitsrechtsverletzung: Bezeichnung eines prominenten Sängers als „Antisemit“	(BGH, Urt. v. 21.11.2019 – III ZR 244/18) .....	165
	(OLG Nürnberg, Urt v. 22.10.2019 – 3 U 1523/18) .....	166

### Versicherungsrecht

#### Private Krankenversicherung: Medizinische Notwendigkeit einer In-vitro-Fertilisation

Anforderungen an die Verbraucherinformation bei Abschluss einer fondsgebundenen Lebensversicherung	(BGH, Urt. v. 4.12.2019 – IV ZR 323/18) .....	167
	(OLG Köln, Urt. v. 27.9.2019 – 20 U 79/18) .....	168

### Familienrecht

#### Auswirkungen einer Aufenthaltsbestimmungsrechtsübertragung auf den Umgang

Namensneubestimmungsrecht bei Begründung gemeinsamer elterlicher Sorge	(BGH, Beschl. v. 27.11.2019 – XII ZB 512/18) .....	170
	(BGH, Beschl. v. 13.11.2019 – XII ZB 118/17) .....	171

### Arbeitsrecht

Auskunftsanspruch nach § 21a Abs. 7 ArbZG als zulässige erste Stufe einer Stufenklage	(BAG v. 28.8.2019 – 5 AZR 425/18) .....	173
Fractionen sind keine öffentlichen Arbeitgeber im Sinne des § 71 Abs. 3 SGB IX a. F.	(BAG, Urt. v. 16.5.2019 – 8 AZR 315/18) .....	174

### Gesellschaftsrecht

Bewilligung von Prozesskostenhilfe zugunsten einer in Liquidation befindlichen Fondsgesellschaft	(OLG Köln, Beschl. v. 7.11.2019 – 4 W 51/19) .....	175
--	--	-----

### Bank- und Kreditsicherungsrecht

#### Verbraucherdarlehen: Gesetzlichkeitsfiktion des Widerrufsbelehrungs-Musters bei Zusätzen

	(BGH, Urt. v. 26.11.2019 – XI ZR 307/18) .....	176
--	--	-----

### Wettbewerbsrecht und gewerblicher Rechtsschutz

#### Markenlizenzvertrag im Wege ergänzender Vertragsauslegung

Werktitelschutz für Musikstücke	(BGH, Urt. v. 17.10.2019 – I ZR 34/18 – Valentins) .....	177
Gebot der Staatsferne der Presse bei kommunalem Amtsblatt	(BGH, Urt. v. 31.1.2019 – I ZR 97/17 – Das Omen) .....	178
Grenzen des markenrechtlichen Vernichtungsanspruchs	(BGH, Urt. v. 20.12.2018 – I ZR 112/17) .....	179
	(BGH, Urt. v. 11.10.2018 – I ZR 259/15 – Curapor [Ls.]) .....	180

### Verfahrensrecht

Abhängigkeit des Ergänzungsbetreibers von der Betreuung	(BGH, Beschl. v. 20.11.2019 – XII ZB 501/18) .....	181
Wiedereinsetzung: Anwaltliche Büroorganisation bzgl. Telefaxversendung fristgebundener Schriftsätze	(BGH, Beschl. v. 14.11.2019 – IX ZB 18/19) .....	182