

# DER BETRIEB

36

Seite 2033 – 2096  
4. September 2015  
68. Jahrgang



Mit Recht Innovation sichern

[www.der-betrieb.de](http://www.der-betrieb.de)

**Herausgeber:** Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Ballwieser • Prof. Dr. Johanna Hey •  
Prof. Dr. h.c. Rudolf Mellinghoff • Friedrich Merz

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

- Aufsatz *Katharina Kischisch/Ralf Maiterth*  
Einladung zur Steuergestaltung durch den Gesetzentwurf zum ErbStG vom 06.07.2015 2033

## STEUERRECHT

- Aufsatz *Claudia Neugebauer*  
Umqualifizierungsproblematik bei freiberuflichen Mitunternehmenschaften  
am Beispiel der Heilberufe 2041
- Aufsatz *Marco Brackrogge*  
Elektronische Rechnungsstellung 2049
- Kurz kom Korrektur von elektronischen Steuererklärungen: Bloßes Vergessen nicht grds.  
grob fahrlässig (*E. Baumgartner/S. Opacic*) 2052

## WIRTSCHAFTSRECHT

- Aufsatz *Bernd Graßl*  
Die neue Marktmissbrauchsverordnung der EU 2066
- Kurz kom Zeitpunkt für die zulässige Aufhebung eines Unternehmensvertrags mit einer  
abhängigen GmbH (*T. Liebscher/S. Feige*) 2072
- BGH Unwirksamkeit einer Entgeltklausel in den AGB einer Sparkasse 2073

## ARBEITSRECHT

- Aufsatz *Eva Maria Plocher*  
Kündigung des Arbeitsverhältnisses bei Krankheit 2083
- Kurz kom Irrt die Deutsche Rentenversicherung? – Indizien für das Vorliegen von freier  
Mitarbeit bleiben weiterhin nur Indizien (*A. Schäfer/K. Falter*) 2091

## GASTKOMMENTAR

- Hans-Michael Wolfgang* – Das neue Zollrecht der EU: Enttäuschung und Hoffnung M5

## BEILAGE

*Petra Justenhoven/Barbara Reitmeier/  
Dirk Rimmelpacher* –  
HGB-Reform durch das BilRUG

## STANDPUNKTE

*Richard Giesen/Wolfgang Däubler* –  
Leiharbeit und Werkverträge:  
Wie durchdacht sind die Reformideen?



## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Erbschaft-/Schenkungsteuer

**Einladung zur Steuergestaltung durch den  
Gesetzentwurf zum ErbStG vom 06.07.2015**

**Katharina Kischisch / Prof. Dr. Ralf Maiterth, beide Berlin**

Der Gesetzentwurf zur Reform des ErbStG soll die Basis für ein endlich verfassungskonformes ErbSt-Recht liefern. In dem Beitrag weisen die Autoren anhand von Beispielrechnungen jedoch nach, dass der Gesetzentwurf den Stpfl. derart große Gestaltungsmöglichkeiten bietet, dass letztendlich wiederum starke Zweifel an der Verfassungsmäßigkeit angebracht sind.

DB1066118

S. 2033

### BEILAGE

HGB-Reform durch das BilRUG

**WP/StB Petra Justenhoven / WP/StB Barbara Reitmeier /  
WP/StB Dirk Rimmelspacher, alle Frankfurt/M.**

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Einkommensteuer

**Umqualifizierungsproblematik bei freiberuflichen  
Mitunternehmerschaften am Beispiel der Heilberufe**

**StB PD Dr. Claudia Neugebauer, Wuppertal**

Der Beitrag geht auf die mit der Abfärberegulierung verbundenen Umqualifizierungsprobleme am Beispiel der Heilbehandlungen und ihrer eng verknüpften Umsätze ein. Er analysiert, welche Effekte sich aus der zivil- und steuerrechtlichen Einordnung von Partnern bei Mitunternehmerschaften ergeben.

DB0697764

S. 2041

Umsatzsteuer

**Elektronische Rechnungsstellung**

**RA Marco Brackrogge, Berlin**

Mit der zunehmenden Digitalisierung setzen Unternehmen auch bei der Rechnungsstellung vermehrt auf den elektronischen Versand bzw. Empfang ihrer Rechnungen. Aus umsatzsteuerlicher Sicht birgt dies einige Risiken. Der Beitrag zeigt einerseits die Risiken, andererseits aber auch Möglichkeiten auf, die sich aus der Weiterverarbeitung der Eingangsrechnungen durch das verwendete ERP-System ergeben.

DB1066114

S. 2049

### KURZ KOMMENTIERT

Abgabenordnung

**Korrektur von elektronischen Steuererklärungen:  
Bloßes Vergessen nicht grds. grob fahrlässig**

**Egid Baumgartner / Sandra Opacic, beide München**

DB0839545

S. 2052

### VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Einkommensteuer

**Erstattung der KapEst bei nachträglich bekannt  
gewordenen Steuerbefreiungstatbeständen**

**BMF, Schreiben vom 31.08.2015**

DB1086982

S. 2053

Einkommensteuer/Lohnsteuer

**Steuerliche Behandlung von Arbeitgeberdarlehen**

**Bayerisches Landesamt für Steuern, Verfügung vom  
07.07.2015**

DB1075588

S. 2053

Einkommensteuer/Lohnsteuer

**(Lohn-) Steuerliche Behandlung und Zuflusszeit-  
punkt des Sachbezugs „Job-Ticket“**

**Bayerisches Landesamt für Steuern, Verfügung vom  
12.08.2015**

DB1075274

S. 2055

### ENTSCHEIDUNGEN

Einkommensteuer

**Besteuerung des Gewinns aus der Einlösung von  
Xetra-Gold Inhaberschuldverschreibungen**

**BFH, Urteil vom 12.05.2015 – VIII R 4/15**

DB1087044

S. 2056

Einkommensteuer

**Besteuerung des Gewinns aus der Veräußerung von  
Xetra-Gold Inhaberschuldverschreibungen**

**BFH, Urteil vom 12.05.2015 – VIII R 35/14**

DB1087046

S. 2057

Einkommensteuer

**Antrag auf Anwendung der tariflichen Einkommen-  
steuer (Günstigerprüfung) nach § 32d Abs. 6 EStG**

**BFH, Urteil vom 12.05.2015 – VIII R 14/13**

DB1087045

S. 2059

Umsatzsteuer

**Kein Gutgläubensschutz an das Vorliegen der  
Voraussetzungen des Vorsteuerabzugs im  
Festsetzungsverfahren**

**BFH, Urteil vom 22.07.2015 – V R 23/14**

DB1087312

S. 2061

Umsatzsteuer

**Grundstücke, die in Privatvermögen eines selbst-  
ständigen Unternehmers aufgenommen werden**

**EuGH, Urteil vom 09.07.2015 – Rs. C-331/14**

DB0991518

S. 2065

Umsatzsteuer

**Anwendung eines ermäßigten Steuersatzes für die  
Installation von energiesparenden Materialien  
unionsrechtlich unzulässig, wenn sie nicht dem Bau,  
der Renovierung oder dem Umbau von Wohnungen  
dienen**

**EuGH, Urteil vom 04.06.2015 – Rs. C-161/14**

DB1046936

S. 2065

## WIRTSCHAFTSRECHT

### AUFSATZ

Kapitalmarktrecht

**Die neue Marktmissbrauchsverordnung der EU**

**RA Dr. Bernd GraBl, LL.M. (VUW), München**

Durch die ab Juli 2016 geltende europäische Marktmissbrauchsverordnung wird eine Vereinheitlichung wesentlicher Kernbereiche des Kapitalmarktrechts – namentlich u.a. des Insiderrechts, der Ad-hoc-Publizität, der Directors' Dealings und des Verbots der Marktmanipulation – bewirkt. Diese Rechtsbereiche werden nicht mehr durch einzelstaatliche Gesetze geregelt, sondern die Verordnung ist in sämtlichen EU-Mitgliedstaaten unmittelbar anwendbar. Emittenten und Marktteilnehmer werden ihre Geschäftsprozesse und Compliance-Organisationen an die mit Blick auf den Anwendungsbereich weiter gefassten und strengeren Regeln anpassen müssen. Der Aufsatz stellt beachtenswerte Neuerungen im Überblick dar.

DB1074642

S. 2066

### KURZ KOMMENTIERT

Aktienrecht

**Zeitpunkt für die zulässige Aufhebung eines Unternehmensvertrags mit einer abhängigen GmbH**

**RA Dr. Thomas Liebscher / RA Sebastian Feige, beide Mannheim**

DB1075607

S. 2072

### ENTSCHEIDUNGEN

Allgemeine Geschäftsbedingungen

**Unwirksamkeit einer Entgeltklausel in den AGB einer Sparkasse**

**BGH, Urteil vom 28.07.2015 – XI ZR 434/14**

DB1075678

S. 2073

Bankrecht

**Bereicherungsanspruch der Bank gegen Zahlungsempfänger nach versehentlicher Ausführung eines nicht autorisierten Zahlungsauftrags**

**BGH, Urteil vom 02.06.2015 – XI ZR 327/14**

DB1075606

S. 2078

Versicherungsrecht

**Insolvenzschutz einer Lebensversicherung nur bei Umwandlung in eine pfändungsgeschützte Rentenversicherung vor Insolvenzeröffnung**

**BGH, Urteil vom 22.07.2015 – IV ZR 223/15**

DB1067201

S. 2080

## ARBEITSRECHT

### AUFSATZ

Entgeltrecht/Arbeitsvertragsrecht

**Kündigung des Arbeitsverhältnisses bei Krankheit**

**RAin/FAinArbR Eva Maria Plocher, Stuttgart**

Im Anschluss an den ersten Teil der Beitragsreihe (DB 2015 S. 1597) beleuchtet die Autorin alle denkbaren Aspekte der Kündigung des Arbeitsverhältnisses bei krankheitsbedingten Fehlzeiten. Dabei kommt neben der krankheitsbedingten Kündigung möglicherweise auch eine verhaltensbedingte Kündigung in Betracht, wenn sich der Arbeitnehmer falsch verhält. Zuletzt werden auch die weiteren arbeitsrechtlichen Folgen einer etwaigen Beendigung dargestellt – von der Urlaubsabgeltung über die Zeugniserteilung bis hin zu den sozialrechtlichen Auswirkungen.

DB0698565

S. 2083

### KURZ KOMMENTIERT

Sozialversicherung/Arbeitsvertragsrecht

**Irrt die Deutsche Rentenversicherung? – Indizien für das Vorliegen von freier Mitarbeit bleiben weiterhin nur Indizien**

**RAin Amelie Schäfer, Düsseldorf / RAin Kira Falter, Köln**

DB0991536

S. 2091

### ENTSCHEIDUNGEN

Kündigungsrecht/Verfahrensrecht

**Outsourcing als Grund für betriebsbedingte Kündigung auch bei ordentlicher Unkündbarkeit möglich**

**BAG, Urteil vom 18.06.2015 – 2 AZR 480/14**

DB1067542

S. 2092

Betriebliche Altersversorgung

**Berechnung einer vorgezogen in Anspruch genommenen Betriebsrente aus einer Gesamtversorgungszusage nach vorzeitigem Ausscheiden**

**BAG, Urteil vom 19.05.2015 – 3 AZR 771/13**

DB1066149

S. 2093

Tarifvertragsrecht/Arbeitsvertragsrecht

**Vorrang des zwingend geltenden Tarifvertrags vor einzelvertraglicher Regelung bei unklarem Günstigkeitsvergleich**

**BAG, Urteil vom 10.12.2014 – 4 AZR 503/12**

DB1046813

S. 2094

Betriebsverfassungsrecht

**Kein Vergütungsanspruch nach mitbestimmungswidrig geänderten Entlohnungsgrundsätzen**

**BAG, Urteil vom 05.05.2015 – 1 AZR 435/13**

DB1067236

S. 2095

Betriebsübergang

**Normative Fortgeltung einer Gesamtbetriebsvereinbarung als Einzelbetriebsvereinbarung nach Betriebsübergang**

**BAG, Urteil vom 05.05.2015 – 1 AZR 763/13**

DB1074808

S. 2096

## STANDPUNKTE

Arbeitnehmerüberlassung/Arbeitsvertragsrecht

**Geplante Reform des Leiharbeit- und Werkvertragsrechts: ein untauglicher Versuch**

**Prof. Dr. Richard Giesen, München**

DB1050227

S. 55

Arbeitnehmerüberlassung

**Neues Recht für Leiharbeit und Werkverträge?**

**Prof. Dr. Wolfgang Däubler, Bremen**

DB1067199

S. 57

**WEITERE INHALTE**

Gastkommentar	M5	Handelsblatt Nachrichten	M9
Leitsätze	M6	Neues in der DB-Datenbank	M10
Anhängige Verfahren	M8	Nachrichten	M11

**IMPRESSUM**

**DER BETRIEB**

Wochenschrift für Betriebswirtschaft, Steuerrecht, Wirtschaftsrecht, Arbeitsrecht

**Herausgeber**

Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Ballwieser  
 Prof. Dr. Johanna Hey  
 Prof. Dr. h.c. Rudolf Mellinghoff  
 Friedrich Merz

Burghard Kreft (Vors. Richter am BAG, Erfurt),  
 RA/StB Prof. Dr. Heinz-Klaus Kroppen (Düsseldorf),  
 WP/StB Dr. Martin Lenz (Düsseldorf),  
 Prof. Dr. Ulrich Noack (Düsseldorf),  
 WP/StB Prof. Dr. Ulrich Prinz (Köln),  
 Prof. Dr. Rainer Schlegel (Bonn),  
 Prof. Dr. Ulrich Seibert (Berlin),  
 RA/FAStR Prof. Dr. Christoph H. Seibt (Hamburg),  
 Dr. h.c. Wolfgang Spindler (Präsident des BFH a. D., München),  
 Prof. Dr. Lutz Strohn (Richter am BGH, Karlsruhe),  
 Prof. Dr. Gregor Thüsing (Bonn),  
 Prof. Dr. Thomas Voelzke (Vors. Richter am BSG, Kassel),  
 WP/StB Martin Wambach (Köln),  
 Prof. Dr. Axel von Werder (Berlin),  
 RA Dr. Hans-Ulrich Wilsing (Düsseldorf)

**Fachbeirat**

RA Dr. Hartwin Bungert (Düsseldorf),  
 Ewald Dötsch (Koblenz),  
 StB Prof. Dr. Dieter Endres (Frankfurt/M.),  
 Dr. Detlev Fischer (Richter am BGH a. D., Karlsruhe),  
 RA/FAArB Prof. Dr. Björn Gaul (Köln),  
 WP/StB Prof. Dr. Dr. h.c. Norbert Herzig (Köln),  
 Prof. Dr. Rainer Hüttemann (Bonn),  
 StB Prof. Dr. Wolfgang Kessler (Freiburg i. Br.),  
 WP/StB Ralf Klassmann (Köln)

**REDAKTION**

Dipl.-Fw. Marko Wieczorek, Geschäftsführender  
 Chefredakteur, eMail m.wieczorek@fachmedien.de;

**Ressort Betriebswirtschaft**

Dipl.-Kfm./Dipl.-Vw. Sebastian Boochs,  
 Fon 0211 887-1458, eMail s.boochs@fachmedien.de

**Ressort Steuerrecht**

Dipl.-Kff. Eva-Maria Kunze, Fon 0211 887-1475,  
 eMail e.kunze@fachmedien.de;  
 Ass. Sixten Abeling, Fon 0211 887-1495,  
 eMail s.abeling@fachmedien.de

**Ressort Wirtschaftsrecht**

Ass. Frauke Nitschke, Fon 0211 887-1468,  
 eMail f.nitschke@fachmedien.de

**Ressort Arbeitsrecht**

Ass. Claus Dettki, Fon 0211 887-1456,  
 eMail c.dettki@fachmedien.de

**Korrektorat**

Ninja Arendt, Sabine Nehrenhaus,  
 Kerstin Pferdmeiges

**Sekretariat**

Sylvia Braun, Fon 0211 887-1435,  
 Fax 0211 887-1450  
 eMail der-betrieb@fachmedien.de

**INTERNET**

www.der-betrieb.de

**VERLAG**

Handelsblatt Fachmedien GmbH,  
 Geschäftsführung: Christoph Bertling,  
 Ingo Rieper  
 Grafenberger Allee 293, 40237 Düsseldorf  
 oder Postfach 101102, 40002 Düsseldorf

**KUNDENSERVICE**

eMail kundenservice@fachmedien.de;  
 Inland: Fon 0800 000-1637 (kostenfrei),  
 Fax 0800 000-2959 (kostenfrei);  
 Ausland: Fon +49 211 887-3670,  
 Fax +49 211 887-3671  
 Anschrift: Handelsblatt Fachmedien GmbH,  
 Kundenservice, Postfach 9254, 97092 Würzburg

**BEZUGSPREIS**

Einzelheft 17,80 € zzgl. Versandkosten

**JAHRESVORZUGSPREIS**

486 € inkl. MwSt und Versandkosten.  
 Ausbildungs-Abo gegen Vorlage einer gültigen  
 Bescheinigung 215 € inkl. Versandkosten und  
 MwSt

**AUSLANDSABONNEMENT**

Jährlich 402,40 € zzgl. Versandkosten

**MEDIASALES**

Fon 0211 887-1519, Fax 0211 887 97-1519  
 eMail s.isgen@fachmedien.de

**DISPOSITION**

Astrid Jüngst  
 Fon 0211 887-1477, Fax 0211 887 97-1477  
 eMail a.juengst@fachmedien.de

**KOMBIMÖGLICHKEITEN**

Mit der Zeitschrift Corporate Finance jährlich  
 750 € inkl. Versandkosten, im Ausland 630,79 €  
 zzgl. Versandkosten – mit der Monatszeitschrift  
 KoR 694 € inkl. Versandkosten, im Ausland jährlich  
 580,04 € zzgl. Versandkosten – mit der Monats-  
 zeitschrift Der Konzern jährlich 733 €  
 inkl. Versandkosten, im Ausland 624,32 € zzgl.  
 Versandkosten. Für EU-Länder zzgl. MwSt., Luft-  
 postgebühren auf Anfrage.  
 Angaben zu MwSt. und Versandkosten im Aus-  
 land unter www.fachmedien.de/bezugspreise.

Abonnementkündigungen sind mit einer Frist  
 von 21 Tagen zum Ende des berechneten Bezugs-  
 jahres möglich.

DER BETRIEB wird sowohl im Print als auch auf  
 elektronischem Weg (z. B. Datenbank, DVD etc.)  
 vertrieben. Nachdruck und Vervielfältigung  
 jeder Art sind nur mit Genehmigung des Verlags  
 zulässig.

DER BETRIEB erscheint jeden Freitag,  
 68. Jahrgang.

Das Abonnement beinhaltet:  
 Wochenschrift DER BETRIEB und Zugriff auf die  
 Online-Datenbank www.der-betrieb.de  
 ISSN 0005-9935 G 01742

**HERSTELLUNG**

L.N. Schaffrath, 47608 Geldern