

# DER BETRIEB

16

Seite 857 – 916  
21. April 2017  
70. 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

## GASTKOMMENTAR

*Sandra Urban-Crell*

Kein Aprilscherz – die AÜG-Reform gilt

M5

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

*Jochen Pilhofer/Sascha B. Herr/Elisabeth Dömling*

Das „Stiefkind“ der Konzernbilanzanalyse: Bilanzanalytische Behandlung von Minderheitsanteilen

857

## STEUERRECHT

*Walter Niermann*

Pauschalierung der ESt nach § 37b EStG

868

*Wienand Meilicke/Uwe Scholz*

Diskriminierungsfreie Besteuerung von Dividenden und Abspaltungen

871

Anlegerbesteuerung bei einem US-Dollar geführten Aktienfonds (*J. Moritz*)

879

Übersorgungsprüfung für Pensionsrückstellungen (*BFH*)

882

## WIRTSCHAFTSRECHT

*Peter Zaumseil*

Steuerberaterhaftung wegen Pflichtverletzung im Zusammenhang mit der Insolvenz des Mandanten

891

Nichtigkeit von Aufsichtsratsbeschlüssen: Vorstandsbestellung und Abschluss von Beraterverträgen  
(*I. Theusinger/P. Rüppell*)

896

Zusendung von Werbe-E-Mails: Anforderungen an eine vorherige Einwilligung des Marktteilnehmers (*BGH*)

897

## ARBEITSRECHT

*Martin Diller/Jens Günther*

Plädoyer für das Ende der Dreistufentheorie in der betrieblichen Altersversorgung

908

Späthenklauseln und kein Ende: An das Alter 60 anknüpfende Späthenklauseln laut EuGH  
doch wirksam (*B. Wilhelm/V. Angel*)

912

Deutscher Entleiher haftet bei illegaler Arbeitnehmerüberlassung durch ausländischen Verleiher (*J. Kuhn*)

913

Schadensersatz des Arbeitgebers bei ungekürzter Prämienzahlung trotz zeitweiser  
Arbeitsunfähigkeit des Arbeitnehmers (*M. Merget/V. P. Oechslen*)

914

Anforderung an das Arbeitgeberverhalten im Rahmen einer Druckkündigung wegen  
Arbeitsniederlegung der Mitarbeiter (*BAG*)

915

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Handelsbilanzrecht/IFRS

Das „Stiefkind“ der Konzernbilanzanalyse: Bilanzanalytische Behandlung von Minderheitsanteilen

WP/StB/CPA Prof. Dr. Jochen Pilhofer / B.A. Sascha B. Herr / B.A. Elisabeth Dömling, alle Saarbrücken

Die Behandlung von Minderheitsanteilen im Rahmen der Erstellung einer Strukturbilanz gilt als „Stiefkind“ der Konzernbilanzanalyse. Die Gretchenfrage dreht sich dabei um die Klassifizierung der Minderheitsanteile als bilanzanalytisches Eigen- oder Fremdkapital. In dem Beitrag werden Lösungsansätze zur sachgerechten Behandlung der Minderheitsanteile im Rahmen der Erstellung einer bilanzanalytischen Strukturbilanz abgeleitet.

DB1230622

S. 857

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Einkommensteuer/Lohnsteuer

Pauschalierung der ESt nach § 37b EStG

Dipl.-Fw. Walter Niermann, Düsseldorf

§ 37b EStG, der 2007 eingeführt worden war, um die Übernahme von Steuerbeträgen auf Sachzuwendungen an Arbeitnehmer und Nichtarbeitnehmer durch den Zuwendenden auf eine gesetzliche Grundlage zu stellen, hat sich in den vergangenen Jahren zu einem Schwerpunktthema, nicht zuletzt im Rahmen von LSt-Außenprüfungen, entwickelt. Der BFH hat in mehreren Urteilen zum Anwendungsbereich der Vorschrift Stellung genommen. Nachfolgend werden aktuell diskutierte Fragen beantwortet.

DB1233022

S. 868

Körperschaftsteuer

Diskriminierungsfreie Besteuerung von Dividenden und Abspaltungen

RA/FAStR/FA für Handels- und Gesellschaftsrecht

Dr. Wienand Meilicke, Licencié en droit français, LL.M. taxation (N.Y.U.) / RA/StB Dr. Uwe Scholz, beide Bonn

Es werden die Konsequenzen aus der Verwerfung der Rechtsauffassung der Finanzverwaltung analysiert, die Einlagenrückzahlungen durch Drittstaatengesellschaften in Deutschland als steuerpflichtige Dividenden behandeln wollte. Ferner wird dargelegt, dass ein amerikanischer Spin-off grds. als steuerfreie Abspaltung i.S.d. Fusionsrichtlinie zu qualifizieren ist.

DB1226085

S. 871

### KOMPAKT

Einkommensteuer

Anlegerbesteuerung bei einem US-Dollar geführten Aktienfonds

RiBFH a.D./RA/StB Joachim Moritz, München

DB1230578

S. 879

### VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Kapitalertragsteuer

Anwendung der mit der Abkommen über die Besteuerung von Zinserträgen für Zinszahlungen, die nach dem 31.12.2015 geleistet werden

BMF, Schreiben vom 29.03.2017

DB1236727

S. 881

Internationales Steuerrecht

Merkblatt zum internationalen Verständigungs- und Schiedsverfahren auf dem Gebiet der Steuern vom Einkommen und vom Vermögen

BMF, Schreiben vom 05.04.2017

DB1236725

S. 881

Abgabenordnung

Automatischer Informationsaustausch nach dem Common Reporting Standard sowie dem FKAustG

BMF, Schreiben vom 01.03.2017

DB1236724

S. 881

### ENTSCHEIDUNGEN

Bilanzsteuerrecht

Übersorgungsprüfung für Pensionsrückstellungen

BFH, Urteil vom 20.12.2016 – I R 4/15

DB1236997

S. 882

Bilanzsteuerrecht

Bilanzierung von Verbindlichkeiten bei Rangrücktritt: Tilgung aus Bilanzgewinn und Liquidationsüberschuss

BFH, Urteil vom 10.08.2016 – I R 25/15

DB1225529

S. 883

Gewinnermittlung

Häusliches Arbeitszimmer eines Selbstständigen

BFH, Urteil vom 22.02.2017 – III R 9/16

DB1236999

S. 885

Gewinnermittlung

Zuordnung von Wirtschaftsgütern zum Umlaufvermögen bei einer gewerblich geprägten PersGes.

BFH, Urteil vom 19.01.2017 – IV R 10/14

DB1236738

S. 887

## WIRTSCHAFTSRECHT

### AUFSATZ

#### Steuerberaterrecht

**Steuerberaterhaftung wegen Pflichtverletzung im Zusammenhang mit der Insolvenz des Mandanten**

**Prof. Dr. iur. Peter Zaumseil, Berlin**

In seinem Urteil vom 26.01.2017 hat der BGH die Haftung für StB bei Insolvenzreife des nach § 15a InsO antragspflichtigen Mandanten erheblich verschärft und die bisher bestehende Rspr. in mehreren Einzelfragen geändert. Dies betrifft zum einen die Haftung für falsche Wertansätze in der Bilanz dieser Mandanten und zum anderen die Haftung des StB aufgrund einer durch den Mandatsvertrag begründeten Hinweis- und Warnpflicht, die aus der fachlichen Qualifikation des StB ableitet wird und auch konkrete insolvenzrechtliche Beratungen umfasst. Durch diese Rspr. haben sich die haftungsrelevanten Berufspflichten des StB erheblich verschärft. Zugleich hat sich der BGH in dieser Entscheidung auch über den Wertansatz von Fortführungs- oder Liquidationswerten bei Insolvenzreife in der Handelsbilanz geäußert.

DB1236096

S. 891

### KOMPAKT

#### Aktienrecht

**Nichtigkeit von Aufsichtsratsbeschlüssen: Vorstandsbestellung und Abschluss von Beraterverträgen**

**RA Dr. Ingo Theusinger, Düsseldorf /**

**RA Dr. Philipp Rüppell, München**

DB1231970

S. 896

### ENTSCHEIDUNGEN

#### Wettbewerbsrecht

**Zusendung von Werbe-E-Mails: Anforderungen an eine vorherige Einwilligung des Marktteilnehmers**

**BGH, Urteil vom 14.03.2017 – VI ZR 721/15**

DB1236286

S. 897

#### Insolvenzrecht

**Anforderungen an Verzicht des Gläubigers auf Absonderungsrecht bei Anordnung der Eigenverwaltung**

**BGH, Urteil vom 09.03.2017 – IX ZR 177/15**

DB1233999

S. 902

#### Insolvenzrecht

**Zur Haftung eines Insolvenzverwalters für eine unternehmerische Fehlentscheidung**

**BGH, Urteil vom 16.03.2017 – IX ZR 253/15**

DB1236305

S. 904

## ARBEITSRECHT

### AUFSATZ

#### Betriebliche Altersversorgung

**Plädoyer für das Ende der Dreistufentheorie in der betrieblichen Altersversorgung**

**RA/FAArbR Prof. Dr. Martin Diller, Stuttgart /**

**RA Dr. Jens Günther, München**

Seit mehr als 30 Jahren beurteilt das BAG die Wirksamkeit von verschlechternden Änderungen betrieblicher Versorgungswerke anhand der sog. Dreistufentheorie (auch Dreistufenmodell genannt). Es wird aufgezeigt, dass sich die Dreistufentheorie teilweise erledigt hat, dogmatisch nicht haltbar ist und im Übrigen zu lotterieähnlichen Ergebnissen führt, die mit rechtsstaatlichen Grundsätzen nicht vereinbar sind. Sie sollte daher aufgegeben werden.

DB1230823

S. 908

### KOMPAKT

#### Betriebliche Altersversorgung

**Spätehenklauseln und kein Ende: An das Alter 60 anknüpfende Spätehenklauseln laut EuGH doch wirksam**

**RA Bernd Wilhelm, LL.M. / RAin Vanessa Angel,**

**beide Düsseldorf**

DB1228679

S. 912

#### Sozialversicherung

**Deutscher Entleiher haftet bei illegaler Arbeitnehmerüberlassung durch den ausländischen Verleiher**

**RA/FAArbR Jörn Kuhn, Frankfurt/M.**

DB1230893

S. 913

#### Haftungsrecht

**Schadensersatz des Arbeitgebers bei ungekürzter Prämienzahlung trotz zeitweiser Arbeitsunfähigkeit des Arbeitnehmers**

**RA Dr. Mario Merget / Verena Pia Oechslen, beide Berlin**

DB1230618

S. 914

### ENTSCHEIDUNGEN

#### Kündigungsrecht

**Anforderung an das Arbeitgeberverhalten im Rahmen einer Druckkündigung wegen Arbeitsniederlegung der Mitarbeiter**

**BAG, Urteil vom 15.12.2016 – 2 AZR 431/15**

DB1233095

S. 915

## 15. Jahresforum Unternehmensbewertung

29. – 30. Juni 2017 | Frankfurt am Main

#### Mit u. a. diesen Themen:

- Überblick zur gesamtwirtschaftlichen Lage und Erwartungen an die Zinsentwicklung
- Digitalisierung: Auswirkungen auf den CFO und Finanzbereich
- Valuation & Tools – Tipps & Tricks für effizientere Bewertungsabläufe
- Überprüfung von Unternehmensbewertungen bei steuerlichen Bewertungsanlässen
- Akquisitorisches Wachstum in volatilen Finanzmärkten

#### Mit u. a. diesen Experten:

- Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Ballwieser, Ludwig-Maximilians-Universität München
- Prof. Volker Wieland, Ph.D., Mitglied des Sachverständigenrats zur Begutachtung der gesamtwirtschaftlichen Entwicklung
- Prof. Dr. Stefan Kirsten, CFO der Vonovia SE
- Arnd Zinnhardt, CFO der Software AG

Die Plattform für Bewertungspraktiker!

#### VERANSTALTUNGSDETAILS

##### Termin:

29. – 30. Juni 2017 | Frankfurt am Main

##### Veranstaltungsort:

Hilton Frankfurt City Centre  
Fon 069 13 38 00

##### Teilnahmegebühr:

1.795 € zzgl. MwSt.

Frühbucherpreis bis zum 15.05.2017:  
1.595 € zzgl. MwSt.

Vorteilspreis für Experten aus der Unternehmenspraxis\*: 990 € zzgl. MwSt.

\* Vorteilspreis gilt ausschließlich für Mitarbeiter aus Unternehmen, die nicht in der Beratungspraxis (wie WP, StB, RA o. ä.) tätig sind.

Information und Anmeldung: [www.jahresforum-unternehmensbewertung.de](http://www.jahresforum-unternehmensbewertung.de) | Fon 0211 887-2850 | eMail: [veranstaltungen@fachmedien.de](mailto:veranstaltungen@fachmedien.de)

**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 a.D., 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),  
 Prof. Dr. Lutz Strohn (Richter am BGH a.D., 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),  
 Dr. Detlev Fischer (Richter am BGH a.D., Karlsruhe),  
 RA/FAArbR 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 Pferdenges

**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

**DER BETRIEB REVIEW**

DER BETRIEB bietet die Möglichkeit betriebs-  
 wirtschaftliche Beiträge nach internationalen  
 Standards begutachten zu lassen.  
 Nähere Informationen finden sich unter  
[www.der-betrieb.de/zeitschrift/fuer-autoren/](http://www.der-betrieb.de/zeitschrift/fuer-autoren/)

**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**

518 € inkl. MwSt und Versandkosten.  
 Ausbildungs-Abo gegen Vorlage einer gültigen Be-  
 scheinigung 247 € inkl. Versandkosten und MwSt

**AUSLANDSABONNEMENT**

Jährlich 431,40 € zzgl. Versandkosten

**MEDIASERVICE**

Simone Isgen  
 Fon 0211 887-1519  
 eMail s.isgen@fachmedien.de

Astrid Jüngst

Fon 0211 887-1477  
 eMail a.juengst@fachmedien.de  
 Es gilt die Preisliste Nr. 70 vom 01.01.2017

**KOMBIMÖGLICHKEITEN**

Mit der Zeitschrift Corporate Finance jährlich  
 788 € inkl. Versandkosten, im Ausland 665,23 €  
 zzgl. Versandkosten – mit der Monatszeitschrift  
 KoR 736 € inkl. Versandkosten, im Ausland  
 jährlich 618,10 € zzgl. Versandkosten – mit der  
 Monatszeitschrift Der Konzern jährlich 774 € inkl.  
 Versandkosten, im Ausland 652,54 € zzgl. Ver-  
 sandkosten. Für EU-Länder zzgl. MwSt., Luftpost-  
 gebühren auf Anfrage. Angaben zu MwSt. und  
 Versandkosten im Ausland unter  
[www.fachmedien.de/kundenservice](http://www.fachmedien.de/kundenservice).

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,  
 70. Jahrgang.

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

**HERSTELLUNG**

L.N. Schaffrath, 47608 Geldern