

# DER BETRIEB

20

Seite 1097 – 1156  
19. Mai 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

*Ulrich Prinz*

Verfassungswidrigkeit der quotalen „§ 8c KStG Verlustabzugssperre“ – Erste Folgerungen

M5

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

*Peter Oser/Katharina Philippsen/Ahmad Sultana*

Konzernumlagen an Tochterunternehmen in der GuV einer Holding-Gesellschaft nach BilRUG

1097

*Hendrik Vater/Heinz-Jürgen Klepzig*

Working Capital Management in zinslosen Zeiten: überflüssig oder jetzt erst recht?

1101

## STEUERRECHT

*Marcel Krumm*

Rechtsfragen der digitalen Betriebsprüfung (Summarische Risikoprüfung)

1105

*Stefan Rogge*

Die steuerliche Abzugsfähigkeit von deutschen und europäischen Kartellbußen

1112

Wegfall des Verlustvortrags beim KapGes.-Anteilerwerb zwischen 25% und 50% verfassungswidrig (*T. Müller*)

Ausbeutekalkulation als anerkannte Schätzmethode (*V. Krefz*)

1117

## WIRTSCHAFTSRECHT

*Marlene Maesch*

Konkurrierende Anfechtungsansprüche – „Bösgläubigkeit“ und Gefahr der Doppelzahlung?

1131

Verbotene Einlagenrückgewähr durch Bestellung einer Sicherheit beim Aktienerwerb (*P. Eitzbach/J. Janning*)

Zum Verstoß gegen das Kapitalerhaltungsgebot durch Sicherheitenbestellung einer GmbH & Co. KG für Darlehensrückzahlungsanspruch gegen einen Gesellschafter (*BGH*)

1135

## ARBEITSRECHT

*Julia Schitter/Margrit Nölke*

Abgrenzung von Arbeitnehmerüberlassung und Werkvertrag in Deutschland und Österreich

1145

Arbeitsgerichtliche Ersetzung eines untätigen Wahlvorstands (*T. Grambow*)

1151

Betriebsrentenanpassung: Latente Steuern ungeeignet zur Prognose der wirtschaftlichen Lage (*BAG*)

1152



## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Handelsbilanzrecht/Rechnungslegung

**Konzernumlagen an Tochterunternehmen in der GuV einer Holding-Gesellschaft nach BilRUG**

**WP/StB Prof. Dr. Peter Oser, Stuttgart / StB Dr. Katharina Philippsen, Essen / WP/StB Ahmad Sultana, Dortmund**

Die durch das BilRUG geänderte handelsrechtliche Umsatzdefinition führt dazu, dass konzerninterne Umlagen als Umsatzerlöse gelten. Bei Holding-Gesellschaften als Mutterunternehmen ergeben sich aus der neuen Umsatzdefinition Zweifelsfragen, die in dem Beitrag thematisiert und beantwortet werden.

DB1227457

S. 1097

Controlling

**Working Capital Management in zinslosen Zeiten: überflüssig oder jetzt erst recht?**

**Dr. Hendrik Vater, Bonn / Prof. Dr. Heinz-Jürgen Klepzig, Gauting**

Es wird der Frage nachgegangen, ob sich in Niedrigzinszeiten Working Capital-Management weiterhin lohnt. Des Weiteren wird beschrieben wie Working Capital-Management in zinslosen Zeiten ausgestaltet sein sollte und worauf zu achten ist.

DB1237308

S. 1101

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Abgabenordnung

**Rechtsfragen der digitalen Betriebsprüfung**

**Univ.-Prof. Dr. Marcel Krumm, Münster**

Die Aufdeckung von Einnahmeverkürzungen in bargeldintensiven Branchen ist angesichts der Manipulationsmöglichkeiten eine Herausforderung; in Ansehung digitaler Kassen- und Buchführungssysteme scheint sie einem Katz- und Maus-Spiel zu gleichen. Die Finanzverwaltung entwickelte ihre Prüfungsmethoden und -instrumente weiter und greift auf die Möglichkeiten der Datenverarbeitung zurück. Insoweit ist das Stichwort der „Summarischen Risikoprüfung“ zum Synonym für die „modernen“, „digitalen“ Verprobungs- und Schätzungsmethoden der Finanzverwaltung geworden. Dargestellt werden die damit zusammenhängenden Grundfragen.

DB1238356

S. 1105

Gewinnermittlung

**Die steuerliche Abzugsfähigkeit von Kartellbußen**

**Dr. Stefan Rogge, Hamburg**

Geldbußen eines deutschen Gerichts oder einer deutschen Behörde dürfen den Gewinn nicht mindern. Das Abzugsverbot gilt nicht, soweit der wirtschaftliche Vorteil, der durch den Gesetzesverstoß erlangt wurde, abgeschöpft worden ist und die Steuern vom Einkommen und Ertrag, die auf den wirtschaftlichen Vorteil entfallen, nicht abgezogen worden sind. Ausgehend von der Bußgeldhandhabung deutscher Kartellbehörden wird die Ansicht der Finanzbehörden und FG zum Abzugsverbot gem. § 4 Abs. 5 Satz 1 Nr. 8 Satz 1 EStG beleuchtet. Zudem wird auch auf die Abzugsfähigkeit von EU-Kartellgeldbußen eingegangen.

DB1223657

S. 1112

### KOMPAKT

Körperschaftsteuer

**Wegfall des Verlustvortrags beim KapGes.-Anteils-erwerb zwischen 25% und 50% verfassungswidrig**

**VRiFG Thomas Müller, Köln**

DB1239005

S. 1116

Abgabenordnung

**Ausbeutekalkulation als anerkannte Schätzmethode**

**RiFG Prof. Dr. Volker Krefz, Hannover**

DB1238938

S. 1117

### VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Gewinnermittlung

**Aufwendungen für die Veranstaltung von Golfturnieren**

**OFD NRW, Kurzinformation vom 09.05.2017**

DB1238431

S. 1118

Gewerbsteuer/Internationales Steuerrecht

**Kürzung des Gewerbeertrags nach § 9 Nr. 3 GewStG um den Hinzurechnungsbetrag nach § 10 AStG**

**OFD NRW, Kurzinformation vom 26.04.2017**

DB1237548

S. 1118

Kapitalertragsteuer

**Restrukturierung von Anleihen bei Kombination von Teilverzicht, Nennwertreduktion und Teilrückzahlung**

**BMF, Schreiben vom 10.05.2017**

DB1238950

S. 1119

Einkommensteuer/Abgabenordnung

**Einkommensteuerliche Pflichten des Zwangsverwalters**

**BMF, Schreiben vom 03.05.2017**

DB1238286

S. 1119

### ENTSCHEIDUNGEN

Gewinnermittlung

**Abgrenzung des Erwerbs einer Vertragsarztpraxis vom Erwerb nur des wirtschaftlichen Vorteils aus einer Vertragsarztzulassung**

**BFH, Urteil vom 21.02.2017 – VIII R 7/14**

DB1239138

S. 1120

Körperschaftsteuer

**Zur Ungleichbehandlung von KapGes. beim Verlustabzug infolge eines schädlichen Beteiligungserwerbs nach § 8c (Abs. 1) Satz 1 KStG (mit Anm. RA/FAStR/StB Dr. Jan de Weerth)**

**BVerfG, Beschluss vom 29.03.2017 – 2 BvL 6/11**

DB1239057

S. 1124

Gewerbsteuer

**Hinzurechnung von Mietaufwendungen bei Konzertveranstaltern**

**BFH, Urteil vom 08.12.2016 – IV R 24/11**

DB1239120

S. 1125

Gewerbsteuer

**Hinzurechnung bei Zwischenvermietung**

**BFH, Urteil vom 08.12.2016 – IV R 55/10**

DB1239121

S. 1128

Gewerbsteuer

**Hinzurechnung bei Franchiseverträgen**

**BFH, Urteil vom 12.01.2017 – IV R 55/11**

DB1239147

S. 1130

## WIRTSCHAFTSRECHT

### AUFSATZ

Insolvenzrecht

**Konkurrierende Anfechtungsansprüche – „Bösgläubigkeit“ und Gefahr der Doppelzahlung?**

**RA Dr. Marlene Maesch, Düsseldorf**

Bezahlt ein Dritter auf die Verbindlichkeit eines späteren Insolvenzschuldners, z.B. der Geschäftsführer auf eine Verbindlichkeit der GmbH oder in Konzernsachverhalten eine verbundene Gesellschaft auf die Steuerschulden ihrer Schwes-tergesellschaft, dann ergibt sich für den Gläubiger, z.B. das Finanzamt, im Falle einer Doppelinsolvenz von Schuldner und Drittem die Gefahr, von beiden Insolvenzverwaltern in Anspruch genommen zu werden und im ungünstigsten Fall die erhaltene Zahlung doppelt erstatten zu müssen. In dem Beitrag wird, ausgehend von einem aktuellen BGH-Urteil, diese Konstellation konkurrierender Ansprüche aus Vorsatz- und Schenkungsanfechtung untersucht und herausgearbeitet, wie sich eine doppelte Inanspruchnahme aus Sicht des Gläubigers vermeiden lässt.

DB1228260

S. 1131

### KOMPAKT

Aktienrecht

**Zur verbotenen Einlagenrückgewähr durch Bestellung einer Sicherheit im Rahmen eines Aktienerwerbs**

**RA Dr. Peter Etzbach / RA Johannes Janning, beide Köln**

DB1239006

S. 1133

### ENTSCHEIDUNGEN

GmbH-Recht

**Zum Verstoß gegen das Kapitalerhaltungsgebot durch Sicherheitenbestellung einer GmbH & Co. KG für Darlehensrückzahlungsanspruch gegen einen Gesellschafter**

**BGH, Urteil vom 21.03.2017 – II ZR 93/16**

DB1238977

S. 1135

Personengesellschaftsrecht

**Schiedsfähigkeit einer Beschlussmängelstreitigkeit bei einer Personengesellschaft**

**BGH, Beschluss vom 06.04.2017 – I ZB 23/16**

DB1239048

S. 1138

Allgemeine Geschäftsbedingungen

**Keine Verbrauchereigenschaft einer GbR mit juristischer und natürlicher Person als Gesellschafter**

**BGH, Urteil vom 30.03.2017 – VII ZR 269/15**

DB1238053

S. 1139

Verfahrensrecht

**Prozess gegen eine juristische Person: Keine Ordnungsgeldfestsetzung gegen das Vertretungsorgan wegen Ausbleibens im Termin**

**BGH, Beschluss vom 30.03.2017 – BLw 3/16**

DB1239079

S. 1143

## ARBEITSRECHT

### AUFSATZ

Arbeitnehmerüberlassung

**Fremdpersonaleinsatz in Unternehmen: Abgrenzung von Arbeitnehmerüberlassung und Werkvertrag in Deutschland und Österreich**

**Dr. Julia Schitter, Wien / Margrit Nölke, Berlin**

Am 01.04.2017 ist die Novellierung der Zeitarbeit sowie ein neuer § 611a BGB in Deutschland in Kraft getreten. Im Laufe des Gesetzgebungsverfahrens wurden viele Fragen rund um die Abgrenzung von Arbeitnehmerüberlassung und Werk- oder Dienstvertrag diskutiert. Dieser Beitrag soll durch einen rechtsvergleichenden Blick aufzeigen, warum der Gesetzgeber zu Recht auf einen Katalog von Abgrenzungskriterien verzichtet hat.

DB1237214

S. 1145

### KOMPAKT

Betriebsverfassungsrecht

**Arbeitsgerichtliche Ersetzung eines untätigen Wahlvorstands**

**RA/FAArbR Tobias Grambow, Berlin**

DB1228339

S. 1151

### ENTSCHEIDUNGEN

Betriebliche Altersversorgung

**Betriebsrentenanpassung: In Bilanz ausgewiesene latente Steuern sind ungeeignet zur Prognose der wirtschaftlichen Lage des Arbeitgebers**

**BAG, Urteil vom 21.02.2017 – 3 AZR 455/15**

DB1237178

S. 1152

**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/

**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.

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  
 ISSN 0005-9935 G 01742

**HERSTELLUNG**

L.N. Schaffrath, 47608 Geldern