

# Inhaltsverzeichnis

## 1 Verdeckte Gewinnausschüttung i.S.d.

§ 8 Abs. 3 Satz 2 KStG . . . . .	1
1.1 Funktion der verdeckten Gewinnausschüttung . . . . .	1
1.2 Verschiedene Ebenen einer verdeckten Gewinnausschüttung . . . . .	2
1.3 Tatbestand der verdeckten Gewinnausschüttung . . . . .	5
1.3.1 Veranlassungsprinzip . . . . .	5
1.3.2 Vermögensminderung bzw. verhinderte Vermögensmehrung . . . . .	8
1.3.3 Auswirkungen auf die Höhe des Einkommens . . . . .	12
1.3.4 Nebeneinander von Vermögensminderung (verhinderter Vermögensmehrung) und Einkommensauswirkung . . . . .	12
1.3.5 Kein Zusammenhang mit einer offenen Ausschüttung . . . . .	14
1.3.6 Veranlassung durch das Gesellschaftsverhältnis . . . . .	15
1.3.6.1 Vermutungsregelungen . . . . .	16
1.3.6.2 Maßstab eines ordentlichen und gewissenhaften Geschäftsleiters . . . . .	17
1.3.6.3 Richtlinien für das Handeln eines ordent- lichen und gewissenhaften Geschäftsleiters . . . . .	20
1.3.6.4 Maßstab eines gedachten Vertragspartners . . . . .	21
1.3.6.5 Sonderfälle . . . . .	22
1.3.6.6 Rechtshandlung der Organe . . . . .	23
1.3.6.7 Beurteilungszeitpunkt der gesellschaft- lichen Veranlassung . . . . .	26
1.3.6.8 Sonderrecht des beherrschenden Gesellschafters . . . . .	27
1.3.7. Zusammenfassung . . . . .	32
1.4. Rechtsfolgen der verdeckten Gewinnausschüttung . . . . .	33
1.4.1 Einkommensverwendung gemäß § 27 Abs. 3 Satz 2 KStG. . . . .	33
1.4.2 Einkommensermittlung beim Gesellschafter . . . . .	36
1.5 Einfluß der Zivilrechtslage auf den Tatbestand des § 8 Abs. 3 Satz 2 KStG. . . . .	37
1.5.1 Die verdeckte Gewinnausschüttung im Gesellschaftsrecht . . . . .	37

1.5.2	Sinn und Zweck verdeckter Gewinnausschüttung im Gesellschafts- und Steuerrecht . . . . .	38
1.5.3	Ansprüche auf Rückgewähr verdeckter Gewinnausschüttungen . . . . .	39
1.5.3.1	Gesetzliche Rückgewähransprüche . . . . .	39
1.5.3.2	Vertragliche Rückgewähransprüche . . . . .	40
1.5.4	Handelsbilanzielle Behandlung . . . . .	41
1.5.5	Einfluß auf den steuerlichen Tatbestand des § 8 Abs. 3 Satz 2 KStG . . . . .	43
1.5.5.1	Rückgewähr als Einlage . . . . .	43
1.5.5.2	Auswirkungen auf Gesellschafterebene . . . . .	47
1.5.6	Zusammenfassung . . . . .	48

## **2 Rechtsprechungsentwicklung zur verdeckten Gewinnausschüttung im Zusammenhang mit dem Verstoß gegen ein Wettbewerbsverbot . . . . . 49**

2.1	Einleitung . . . . .	49
2.2	Rechtsprechungsentwicklung . . . . .	50
2.2.1	Bisherige Rechtsprechung des BFH . . . . .	50
2.2.1.1	Rechtsprechung des BFH bis 1987 . . . . .	50
2.2.1.2	Rechtsprechung des BFH von 1987 bis 1995 . . . . .	50
2.2.1.3	Gründe für die Rechtsprechungsänderung . . . . .	51
2.2.2	Auffassung der Finanzverwaltung . . . . .	51
2.2.3	Neue Rechtsprechung des BFH . . . . .	52
2.2.3.1	BFH-Urteile zur Einpersonen-GmbH . . . . .	52
2.2.3.2	BFH-Urteil zur Mehrpersonen-GmbH . . . . .	53
2.2.3.3	Leitsätze der Rechtsprechungsänderung . . . . .	54
2.2.3.3.1	Zivilrechtliches Primat . . . . .	54
2.2.3.3.2	Aufgabe der Rechtsprechung unter Verweis auf den BGH . . . . .	59
2.2.3.4	Haltung der Finanzverwaltung . . . . .	62
2.3	Zusammenfassung . . . . .	62

## **3 Tatbestand einer verdeckten Gewinnausschüttung wegen Verstoßes gegen ein Wettbewerbsverbot (Fallgruppe 1) . . . . 63**

3.1	Zivilrechtliche Vorfragen . . . . .	63
3.1.1	Bestehen eines Wettbewerbsverbotes . . . . .	63
3.1.1.1	Gesetzliche Wettbewerbsverbote . . . . .	64
3.1.1.2	Vertragliche Wettbewerbsverbote . . . . .	64

3.1.1.3	Kartellrechtliche Grenze der Wettbewerbsverbote . . . . .	65
3.1.1.4	Wettbewerbsverbote im GmbH-Recht . . . . .	66
3.1.1.4.1	Rechtsgrundlage des Wettbewerbsverbotes des Gesellschafters einer GmbH. . . . .	67
3.1.1.4.2	Umfang des Wettbewerbsverbotes . . . . .	76
3.1.1.5	Zusammenfassung . . . . .	107
3.1.2	Befreiung vom Wettbewerbsverbot . . . . .	108
3.1.2.1	Zulässigkeit der Befreiung . . . . .	108
3.1.2.2	Formelle Voraussetzungen . . . . .	109
3.1.2.2.1	Zuständiges Organ . . . . .	109
3.1.2.2.2	Form der Befreiung . . . . .	110
3.1.2.3	Materielle Voraussetzungen . . . . .	123
3.1.2.3.1	Sachliche Rechtfertigung . . . . .	123
3.1.2.3.2	Entgeltvereinbarung. . . . .	125
3.1.2.4	Zusammenfassung . . . . .	130
3.1.3	Konkrete Verletzungshandlung . . . . .	131
3.1.3.1	Private Vermögensverwaltung . . . . .	132
3.1.3.2	Geschäftschancenlehre . . . . .	133
3.1.3.2.1	Rechtsgrundlage der Geschäftschancenlehre . . . . .	133
3.1.3.2.2	Grenzlinie zwischen Wettbewerbsverbot und Geschäftschancenlehre . . . . .	135
3.1.3.2.3	Wettbewerbssituation außerhalb des Geschäftskreises . . . . .	136
3.1.3.2.4	Zuordnungskriterien . . . . .	138
3.1.3.2.5	Anbieten zur Freigabe. . . . .	142
3.1.3.3	Zusammenfassung . . . . .	145
3.1.4	Rechtsfolgen bei Verstößen gegen das Wettbewerbsverbot . . . . .	145
3.1.4.1	Nichtvermögenswerte Ansprüche . . . . .	146
3.1.4.1.1	Ansprüche die interne Stellung der Gesellschafter betreffend. . . . .	146
3.1.4.1.2	Unterlassungsanspruch . . . . .	146
3.1.4.2	Vermögenswerte Ansprüche . . . . .	147
3.1.4.2.1	Schadensersatzansprüche . . . . .	147
3.1.4.2.2	Eintrittsrecht der GmbH. . . . .	151
3.1.4.2.3	Anspruch aus angemaßter Eigengeschäftsführung . . . . .	153
3.1.4.3	Verzicht auf Ansprüche gegen den konkurrierenden Gesellschafter . . . . .	155
3.1.4.4	Zusammenfassung . . . . .	156
3.2	Steuerrechtliche Würdigung . . . . .	156

3.2.1	Herausgabeanspruch und Eintrittsrecht . . . . .	157
3.2.2	Schadensersatzanspruch . . . . .	157
3.2.3	Vermögensminderung . . . . .	158
3.2.3.1	Nichtaktivierung der Forderung . . . . .	158
3.2.2.2	Verzicht . . . . .	159
3.2.2.3	Einlageforderung . . . . .	160
3.2.4	Verhinderte Vermögensmehrung . . . . .	161
3.2.5	Bewertungsfrage . . . . .	162
3.2.6	Gesellschaftliche Veranlassung . . . . .	162
3.2.7	Auswirkung auf die Höhe des Einkommens . . . . .	163
3.2.8	Keine offene Ausschüttung . . . . .	164
3.2.9	Zeitpunkt der verdeckten Gewinnausschüttung . . . . .	164
3.3	Zusammenfassung . . . . .	164
<b>4</b>	<b>Verdeckte Gewinnausschüttung wegen unentgeltlicher Überlassung von Geschäftschancen (Fallgruppe 2) . . . . .</b>	<b>167</b>
4.1	Zivilrechtliches Primat ? . . . . .	167
4.2	Verhinderte Vermögensmehrung . . . . .	169
4.2.1	Bilanzierungsfähiger Vermögensgegenstand . . . . .	170
4.2.2.1	Geschäftschance . . . . .	170
4.2.3.2	Information . . . . .	172
4.2.2	Zusammenfassung . . . . .	175
4.3	Gesellschaftliche Veranlassung . . . . .	175
4.3.1	Gesellschafterversammlung zuständig . . . . .	176
4.3.2	Betrachtungsperspektive . . . . .	177
4.3.3	Fremdvergleich in concreto . . . . .	178
4.3.4	Konkretisierbarer wirtschaftlicher Wert . . . . .	179
4.3.5	Zusammenfassung . . . . .	182
4.4	Objektive Beweislast . . . . .	183
4.4.1	Meinungsstand . . . . .	183
4.4.2	Stellungnahme . . . . .	184
<b>5</b>	<b>Verdeckte Gewinnausschüttung im Zusammenhang mit Tätigkeiten für die Gesellschaft (Fallgruppe 3) . . . . .</b>	<b>189</b>
<b>6</b>	<b>Abschließende Betrachtung . . . . .</b>	<b>193</b>

<b>Prüfungsschema . . . . .</b>	<b>199</b>
---------------------------------	------------

<b>Literaturverzeichnis . . . . .</b>	<b>201</b>
---------------------------------------	------------