

## Inhaltsübersicht

Geleitwort zu dieser Reihe und zu diesem Buch .....	VII
Vorwort .....	IX
Inhaltsverzeichnis .....	XV
Einführung .....	1
§ 1 Inhalt und Gang der Untersuchung .....	3
A. Problemaufriss .....	4
B. Gang der Untersuchung .....	9
§ 2 Relativität der juristischen Begriffsbildung .....	11
A. Begrenztheit der Einheit der Rechtsordnung .....	11
B. Klassenbegriffe und Typusbegriffe .....	13
Teil 1: Das Organmitglied im Organisationsrecht .....	17
§ 3 Das Organ im Zweckgebilde .....	19
A. Begriff des Organs .....	20
B. Typusbildung bei Organen .....	24
§ 4 Das Organmitglied im Organ .....	37
A. Voraussetzungen der Organmitgliedschaft .....	37
B. Rechtsbeziehung zwischen Zweckgebilde und Organmitglied .....	40
C. Handlung und Handlungsfreiheit .....	41
D. Gegenleistung und Verantwortlichkeit .....	55
E. Fazit .....	67

Teil 2: Das Organmitglied im Einkommensteuerrecht .....	69
§ 5 Grundlagen der Einkommensbesteuerung .....	71
A. Voraussetzungen der Gewinneinkünfte .....	72
B. Zuordnung zu den Gewinneinkunftsarten .....	83
C. Steuerbefreiung .....	100
D. Fazit .....	100
§ 6 Bisherige Einordnung der Organtätigkeit .....	103
A. Mitglieder des willensbildenden Organs .....	103
B. Dualistische Organisationsverfassung im Privatrecht .....	104
C. Monistische Organisationsverfassung im Privatrecht .....	124
D. Organisationsverfassung im Öffentlichen Recht .....	125
E. Fazit .....	126
Teil 3: Das Organmitglied im Umsatzsteuerrecht .....	129
§ 7 Grundlagen der Umsatzbesteuerung .....	131
A. Umsatzsteuerbarkeit .....	132
B. Steuerbefreiung bei ehrenamtlicher Tätigkeit .....	160
C. Nichterhebung der Steuer durch Kleinunternehmerprivileg .....	165
D. Fazit .....	166
§ 8 Der Begriff der Selbständigkeit .....	167
A. Unionsrechtliche Vorgaben .....	167
B. Begriffsbestimmung nach dem nationalen UStG .....	169
C. Begriffsbestimmung nach der MwStSystRL .....	174
§ 9 Bisherige Einordnung der Organtätigkeit .....	205
A. Mitglieder des willensbildenden Organs .....	205
B. Dualistische Organisationsverfassung im Privatrecht .....	206
C. Monistische Organisationsverfassung im Privatrecht .....	223
D. Organisationsverfassung im Öffentlichen Recht .....	223

<i>E. Fazit</i> .....	224
Teil 4: Das Organmitglied im Sozialversicherungsrecht .....	227
§ 10 Grundlagen der Sozialversicherung .....	229
<i>A. Voraussetzungen der gesetzlichen Versicherungspflicht</i> .....	230
<i>B. Versicherungsmöglichkeiten für Selbständige</i> .....	263
<i>C. Fazit</i> .....	264
§ 11 Der Begriff der Selbständigkeit .....	267
<i>A. Gesetzliche Kriterien</i> .....	267
<i>B. Kriterien aus Rechtsprechung und Literatur</i> .....	270
<i>C. Teleologische Begriffsbildung nach Wank</i> .....	275
<i>D. Eigene teleologische Begriffsbildung</i> .....	276
<i>E. Grundsatz der Vorhersehbarkeit</i> .....	282
<i>F. Behördliche Feststellung der Selbständigkeit</i> .....	283
§ 12 Bisherige Einordnung der Organtätigkeit .....	285
<i>A. Mitglieder des willensbildenden Organs</i> .....	285
<i>B. Dualistische Organisationsverfassung im Privatrecht</i> .....	286
<i>C. Monistische Organisationsverfassung im Privatrecht</i> .....	317
<i>D. Organisationsverfassung im Öffentlichen Recht</i> .....	319
<i>E. Fazit</i> .....	319
Teil 5: Einheitliches Begriffsverständnis der Selbständigkeit im Sozialversicherungs- und Steuerrecht? .....	321
§ 13 Vergleich der Regelungszwecke .....	323
<i>A. Sozialversicherungs- und Steuerrecht</i> .....	323
<i>B. Begrenzung des Begriffsverständnisses</i> .....	328
<i>C. Fazit</i> .....	337

§ 14 Eigene Einordnung der Organtätigkeiten .....	339
<i>A. Grundlagen</i> .....	339
<i>B. Mitglieder des willensbildenden Organs</i> .....	343
<i>C. Dualistische Organisationsverfassung im Privatrecht</i> .....	344
<i>D. Monistische Organisationsverfassung im Privatrecht</i> .....	365
<i>E. Organisationsverfassung im Öffentlichen Recht</i> .....	367
<i>F. Kontrollüberlegungen zur Widerspruchsfreiheit</i> .....	367
§ 15 Reformbedarf zur Begriffskonkretisierung und -korrektur	373
<i>A. Sozialversicherungsrecht</i> .....	374
<i>B. Einkommensteuerrecht</i> .....	375
<i>C. Umsatzsteuerrecht</i> .....	378
Ergebnisse .....	383
<i>A. Entgeltliche Tätigkeit der Organmitglieder</i> .....	383
<i>B. Wirtschaftliche Tätigkeit der Organmitglieder</i> .....	384
<i>C. Selbständige Tätigkeit der Organmitglieder</i> .....	385
Literaturverzeichnis .....	389
Register .....	413

## Inhaltsverzeichnis

Geleitwort zu dieser Reihe und zu diesem Buch .....	VII
Vorwort .....	IX
Inhaltsübersicht .....	XI
Einführung .....	1
§ 1 Inhalt und Gang der Untersuchung .....	3
<i>A. Problemaufriss</i> .....	4
<i>B. Gang der Untersuchung</i> .....	9
§ 2 Relativität der juristischen Begriffsbildung .....	11
<i>A. Begrenztheit der Einheit der Rechtsordnung</i> .....	11
<i>B. Klassenbegriffe und Typusbegriffe</i> .....	13
Teil 1: Das Organmitglied im Organisationsrecht .....	17
§ 3 Das Organ im Zweckgebilde .....	19
<i>A. Begriff des Organs</i> .....	20
<i>B. Typusbildung bei Organen</i> .....	24
I. Willensbildende Organe .....	25
II. Dualistische Organisationsverfassung im Privatrecht .....	26
1. Geschäftsführende Organe .....	26
2. Aufsichtsführende Organe .....	28
3. Beratende Organe und Repräsentationsorgane .....	33
III. Monistische Organisationsverfassung im Privatrecht .....	34
IV. Organisationsverfassung im Öffentlichen Recht .....	36

§ 4 Das Organmitglied im Organ .....	37
A. Voraussetzungen der Organmitgliedschaft .....	37
B. Rechtsbeziehung zwischen Zweckgebilde und Organmitglied .....	40
C. Handlung und Handlungsfreiheit .....	41
I. Aufgabenwahrnehmung im Organisationsrahmen .....	41
II. Weisungsgebundenheit .....	42
1. Mitglieder des willensbildenden Organs .....	43
a) Stimmbindungsvereinbarung .....	43
b) Stimmrechtsvollmacht .....	44
c) Treuhandvereinbarung .....	45
2. Dualistische Organisationsverfassung im Privatrecht .....	45
a) Mitglieder des geschäftsführenden Organs .....	45
aa) Bindung innerhalb des Organs .....	45
bb) Bindung gegenüber anderen Organen .....	46
cc) Bindung im Konzern .....	47
b) Mitglieder des aufsichtsführenden Organs .....	48
aa) Privatrechtliche Entsendung .....	48
bb) Öffentlich-rechtliche Entsendung .....	50
c) Mitglieder des beratenden Organs .....	53
3. Monistische Organisationsverfassung im Privatrecht .....	53
4. Organisationsverfassung im Öffentlichen Recht .....	53
III. Abberufbarkeit .....	53
D. Gegenleistung und Verantwortlichkeit .....	55
I. Organvergütung .....	55
1. Vergütung des willensbildenden Organmitglieds .....	56
2. Dualistische Organisationsverfassung im Privatrecht .....	57
a) Vergütung des geschäftsführenden Organmitglieds .....	57
b) Vergütung des aufsichtsführenden Organmitglieds .....	58
c) Vergütung des beratenden Organmitglieds .....	60
3. Monistische Organisationsverfassung im Privatrecht .....	61
II. Organhaftung und deren Begrenzung .....	61
1. Business-Judgement-Rule .....	62
2. Gesetzliche Haftungsbeschränkung .....	62
3. Directors&Officers-Versicherung .....	63
4. Innerbetrieblicher Schadensausgleich .....	64
E. Fazit .....	67
Teil 2: Das Organmitglied im Einkommensteuerrecht .....	69

§ 5 Grundlagen der Einkommensbesteuerung .....	71
<i>A. Voraussetzungen der Gewinneinkünfte</i> .....	72
I. Wirtschaftliche Tätigkeit .....	72
1. Nachhaltige Tätigkeit mit Gewinnerzielungsabsicht .....	72
2. Teilnahme am allgemeinen wirtschaftlichen Verkehr .....	73
II. Selbständigkeit .....	76
1. Positive Begriffsbestimmung .....	77
2. Negative Begriffsbestimmung .....	79
3. Teleologische Begriffsbildung .....	80
4. Behördliche Feststellung der Selbständigkeit .....	83
<i>B. Zuordnung zu den Gewinneinkunftsarten</i> .....	83
I. Mitunternehmerschaft und „Wie-Mitunternehmerschaft“ .....	84
II. Gewerbebetrieb .....	84
III. Freiberufliche Arbeit .....	85
IV. Sonstige selbständige Arbeit .....	85
1. Erläuterung der Beispiele .....	85
2. Regelungstechnik bezüglich der Tatbestandsmerkmale .....	87
a) Grammatikalische Auslegung .....	87
b) Historische Auslegung .....	89
c) Systematische Auslegung .....	91
d) Zwischenergebnis .....	93
3. Regelungstechnik bezüglich des Anwendungsbereichs .....	94
a) Grammatikalisch-systematische Auslegung .....	94
b) Historische Auslegung .....	95
c) Teleologische Auslegung .....	98
d) Zwischenergebnis .....	99
<i>C. Steuerbefreiung</i> .....	100
<i>D. Fazit</i> .....	100
§ 6 Bisherige Einordnung der Organtätigkeit .....	103
<i>A. Mitglieder des willensbildenden Organs</i> .....	103
<i>B. Dualistische Organisationsverfassung im Privatrecht</i> .....	104
I. Mitglieder des geschäftsführenden Organs .....	104
1. Juristische Personen .....	104
2. Exkurs: Einordnung bei juristischen Personen in Österreich ....	111
3. Personengesellschaften und KGaA .....	113
a) Grundsatz .....	113
b) Ausnahmen .....	114
4. Typenkombinationen .....	116
II. Mitglieder des aufsichtsführenden Organs .....	117

III. Mitglieder des beratenden Organs .....	124
C. <i>Monistische Organisationsverfassung im Privatrecht</i> .....	124
D. <i>Organisationsverfassung im Öffentlichen Recht</i> .....	125
E. <i>Fazit</i> .....	126
Teil 3: Das Organmitglied im Umsatzsteuerrecht .....	129
§ 7 Grundlagen der Umsatzbesteuerung .....	131
A. <i>Umsatzsteuerbarkeit</i> .....	132
I. Entgeltliche Leistungsbeziehung .....	132
1. Einordnung von Gesellschafterbeiträgen gegen Entgelt .....	135
2. Einordnung von Organtätigkeiten als Leistung .....	142
a) Organwalter-Theorie .....	142
b) Anwendung des allgemeinen Leistungsbegriffs .....	144
c) Modifizierte Organwalter-Theorie .....	145
d) Stellungnahme .....	145
3. Zwischenergebnis .....	146
II. Unternehmereigenschaft .....	146
1. Unternehmerfähigkeit .....	147
2. Wirtschaftliche Tätigkeit .....	151
3. Selbständigkeit .....	153
4. Keine „Mehrwertsteuergruppe“ .....	154
III. Leistung im Rahmen der unternehmerischen Sphäre .....	156
IV. Pflichtorgan-Theorie .....	157
B. <i>Steuerbefreiung bei ehrenamtlicher Tätigkeit</i> .....	160
I. Voraussetzungen des § 4 Nr. 26 UStG .....	160
II. Unionsrechtskonformität des § 4 Nr. 26 UStG .....	162
C. <i>Nichterhebung der Steuer durch Kleinunternehmerprivileg</i> .....	165
D. <i>Fazit</i> .....	166
§ 8 Der Begriff der Selbständigkeit .....	167
A. <i>Unionsrechtliche Vorgaben</i> .....	167
B. <i>Begriffsbestimmung nach dem nationalen UStG</i> .....	169
I. Natürliche Person .....	169
II. Eingliederung in ein anderes Unternehmen und Weisungsgebundenheit .....	172
III. Kriterien aus Rechtsprechung und Literatur .....	172
IV. Gesamtbetrachtung .....	173

C. <i>Begriffsbestimmung nach der MwStSystRL</i> .....	174
I. <i>Organtätigkeit im Wandel der europäischen Rechtsprechung</i> .....	175
1. EuGH 25.7.1991, C-202/90 – Ayuntamiento de Sevilla .....	175
2. EuGH 27.1.2000, C-23/98 – Heerma .....	176
3. EuGH 18.10.2007, C-355/06 – van der Steen .....	177
4. EuGH 13.6.2019, C-420/18 – IO .....	179
5. EuGH 21.12.2023, C-288/22 – TP .....	181
6. Zwischenergebnis .....	183
II. <i>Voraussetzungen nach Art. 10 MwStSystRL</i> .....	183
1. Lohn- und Gehaltsempfänger und sonstige Personen .....	183
2. Unterordnungsverhältnis .....	185
a) Arbeitsbedingungen .....	186
b) Arbeitsentgelt .....	186
c) Verantwortlichkeit des Arbeitgebers .....	187
d) Gesamtbetrachtung .....	189
III. <i>Voraussetzungen nach Art. 9 MwStSystRL</i> .....	189
1. Handeln im eigenen Namen und auf eigene Rechnung .....	190
2. Eigenverantwortlichkeit .....	190
3. Übernahme des wirtschaftlichen Risikos .....	191
IV. <i>Regelungstechnik</i> .....	192
1. Meinungsstand .....	192
2. Stellungnahme .....	194
a) Historische Auslegung .....	194
b) Teleologische Auslegung .....	198
c) Schlussfolgerungen .....	199
3. Vereinbarkeit mit der Holding-Rechtsprechung .....	202
V. <i>Fazit</i> .....	203
 § 9 <i>Bisherige Einordnung der Organtätigkeit</i> .....	 205
A. <i>Mitglieder des willensbildenden Organs</i> .....	205
B. <i>Dualistische Organisationsverfassung im Privatrecht</i> .....	206
I. <i>Mitglieder des geschäftsführenden Organs</i> .....	206
1. Juristische Personen .....	206
2. Personengesellschaften und Kommanditgesellschaft auf Aktien .....	209
3. Typenkombinationen .....	211
II. <i>Mitglieder des aufsichtsführenden Organs</i> .....	212
1. Frühere Einordnung .....	213
2. Heutige Einordnung in Rechtsprechung und Literatur .....	217
3. Heutige Regelung im Umsatzsteuer-Anwendungserlass .....	219
III. <i>Mitglieder des beratenden Organs</i> .....	222
C. <i>Monistische Organisationsverfassung im Privatrecht</i> .....	223

<i>D. Organisationsverfassung im Öffentlichen Recht</i> .....	223
<i>E. Fazit</i> .....	224
Teil 4: Das Organmitglied im Sozialversicherungsrecht .....	227
§ 10 Grundlagen der Sozialversicherung .....	229
<i>A. Voraussetzungen der gesetzlichen Versicherungspflicht</i> .....	230
I. Beschäftigteneigenschaft .....	231
1. Arbeit .....	232
a) Keine Mitgliedschaft im Zweckgebilde .....	232
b) Kein Ehrenamt .....	234
2. Hauptamtlichkeit? .....	238
3. Nichtselbständigkeit .....	239
II. Arbeitsentgelt .....	239
III. Keine Versicherungsfreiheit oder -befreiung .....	240
1. Vorstandsmitglieder der Aktiengesellschaft und vergleichbarer Rechtsformen .....	240
a) Grundlagen .....	241
b) Anwendungsbereich bezüglich der Organisationsform des Zweckgebildes .....	244
aa) Inländische Rechtsformen .....	244
bb) Supranationale Rechtsformen .....	248
cc) Ausländische Rechtsformen .....	252
c) Anwendungsbereich bezüglich des Organs und der Organmitgliedschaft .....	256
aa) Organmitgliedschaft .....	256
bb) Typus des Organs .....	257
d) Zwischenergebnis .....	258
2. Sonstige Freiheitstatbestände .....	259
3. Sonstige Befreiungstatbestände .....	260
IV. Exkurs: Arbeitnehmerähnliche Selbständigkeit .....	261
<i>B. Versicherungsmöglichkeiten für Selbständige</i> .....	263
<i>C. Fazit</i> .....	264
§ 11 Der Begriff der Selbständigkeit .....	267
<i>A. Gesetzliche Kriterien</i> .....	267
I. Anhaltspunkte nach § 7 Abs. 1 S. 2 SGB IV .....	267
II. Kriterien nach § 7 Abs. 4 SGB IV a.F. ....	269
<i>B. Kriterien aus Rechtsprechung und Literatur</i> .....	270
I. Vertragsbezeichnung und Parteiwille .....	271

II. Einordnung in anderen Rechtsgebieten .....	271
III. Fehlendes Auftreten nach außen .....	272
IV. Beschränkte Handlungsfreiheit .....	272
V. Beendigungsmöglichkeit .....	273
VI. Gegenleistung .....	273
VII. Unternehmerisches Chancen-Risiko-Verhältnis .....	274
<i>C. Teleologische Begriffsbildung nach Wank .....</i>	<i>275</i>
<i>D. Eigene teleologische Begriffsbildung .....</i>	<i>276</i>
<i>E. Grundsatz der Vorhersehbarkeit .....</i>	<i>282</i>
<i>F. Behördliche Feststellung der Selbständigkeit .....</i>	<i>283</i>
§ 12 Bisherige Einordnung der Organtätigkeit .....	285
A. Mitglieder des willensbildenden Organs .....	285
B. Dualistische Organisationsverfassung im Privatrecht .....	286
I. Mitglieder des geschäftsführenden Organmitglieds .....	286
1. Gesellschaft mit beschränkter Haftung .....	287
a) Ansicht der Rechtsprechung und von Teilen der Literatur .....	287
aa) Rechtsmacht im willensbildenden Organ .....	287
bb) Geänderte Organisationsverfassung .....	291
cc) Familiäre Bindung und besondere Expertise .....	292
dd) Konzernbindung .....	293
ee) Rechtsverhältnisse als geschäftsführendes Organmitglied .....	294
b) Ansicht der Sozialverwaltung .....	296
c) Abweichende Ansichten in der Literatur .....	296
aa) Reduzierter Umfang des Grundsatzes der Vorhersehbarkeit .....	296
bb) Keine Abkehr von der Gesamtbetrachtung .....	298
cc) Vorprüfung zum Umfang der Tätigkeit .....	298
dd) Arbeitsrechtliche Prüfung .....	298
d) Kritische Würdigung .....	299
aa) Vorprüfung zum Umfang der Tätigkeit .....	299
bb) Weisungsgebundenheit .....	300
cc) Eingliederung, .....	304
dd) Unternehmerrisiko .....	305
2. Sonstige juristische Personen .....	306
a) Aktiengesellschaft und Versicherungsverein auf Gegenseitigkeit .....	306
b) Genossenschaft .....	310
c) Verein und Stiftung bürgerlichen Rechts .....	311

3. Personengesellschaften und Kommanditgesellschaft auf Aktien	312
4. Typenkombinationen	314
II. Mitglieder des aufsichtsführenden Organs	315
III. Mitglieder des beratenden Organs	317
C. <i>Monistische Organisationsverfassung im Privatrecht</i>	317
D. <i>Organisationsverfassung im Öffentlichen Recht</i>	319
E. <i>Fazit</i>	319
Teil 5: Einheitliches Begriffsverständnis der Selbständigkeit im Sozialversicherungs- und Steuerrecht?	321
§ 13 Vergleich der Regelungszwecke	323
A. <i>Sozialversicherungs- und Steuerrecht</i>	323
B. <i>Begrenzung des Begriffsverständnisses</i>	328
I. Gewerberecht	328
II. Insolvenzrecht	332
III. Arbeitsrecht	335
IV. Sonstiges Steuerrecht	335
C. <i>Fazit</i>	337
§ 14 Eigene Einordnung der Organtätigkeiten	339
A. <i>Grundlagen</i>	339
B. <i>Mitglieder des willensbildenden Organs</i>	343
C. <i>Dualistische Organisationsverfassung im Privatrecht</i>	344
I. Mitglieder des geschäftsführenden Organs	344
1. Juristische Personen	345
a) Gesellschaft mit beschränkter Haftung	346
aa) Kapitalmehrheit	346
bb) Stimmenmehrheit	348
cc) Sperrminorität	351
dd) Keine Sperrminorität	352
ee) Abweichende Organisationsverfassung	353
ff) Zwischenergebnis	355
b) Aktiengesellschaft und Versicherungsverein auf Gegenseitigkeit	356
c) Genossenschaft	357
d) Verein und Stiftung bürgerlichen Rechts	358
2. Personengesellschaften und KGaA	359

3. Typenkombinationen .....	361
II. Mitglieder des aufsichtsführenden Organs .....	362
III. Mitglieder des beratenden Organs .....	364
D. Monistische Organisationsverfassung im Privatrecht .....	365
E. Organisationsverfassung im Öffentlichen Recht .....	367
F. Kontrollüberlegungen zur Widerspruchsfreiheit .....	367
I. Abgrenzung zur Einordnung anderer Tätigkeiten .....	367
II. Abgrenzung zu den Grundsätzen der verdeckten Gewinnausschüttung .....	369
§ 15 Reformbedarf zur Begriffskonkretisierung und -korrektur	373
A. Sozialversicherungsrecht .....	374
B. Einkommensteuerrecht .....	375
C. Umsatzsteuerrecht .....	378
Ergebnisse .....	383
A. Entgeltliche Tätigkeit der Organmitglieder .....	383
B. Wirtschaftliche Tätigkeit der Organmitglieder .....	384
C. Selbständige Tätigkeit der Organmitglieder .....	385
Literaturverzeichnis .....	389
Register .....	413