

Inhaltsverzeichnis

Einleitung.....	1
I. Motivation	1
II. Problemstellung.....	2
III. Zielsetzung.....	6
IV. Aufbau der Arbeit.....	8
Erstes Kapitel: Begriffe und Abgrenzungen	11
I. Das Bewertungsobjekt.....	11
1. Kleine und mittelgroße Unternehmen	12
a. Quantitative Merkmale	13
aa. Definition des § 267 HGB.....	13
bb. Definition der Richtlinie 2003/361/EG.....	14
cc. Definition des Instituts für Mittelstandsforschung Bonn (IfM)	14
dd. Übersicht über die quantitativen Merkmale.....	15
b. Qualitative Merkmale	17
aa. Einheit von Eigentum, Leitung und Haftung	17
bb. Sekundäre Merkmale.....	17
c. Das kleine Unternehmen.....	18
2. Das Familienunternehmen.....	18
a. Vorkommen.....	19
b. Bedeutung	19
c. Definitionsansätze.....	20
aa. Legaldefinition im DrittelbG.....	20
bb. Wirtschaftswissenschaftliches Schrifttum	21
(1) Charaktereigenschaften	21
(2) Selbsteinschätzung	22
d. Schlussfolgerung.....	22
3. Das kleine Familienunternehmen (KFU)	23
II. Der Unternehmenswert	23
1. Ökonomische Wertermittlung	24
a. Wertbegriffe	24
b. Bewertungsprozess.....	25
2. Zivilrechtliche Wertbegriffe.....	26
a. Arten.....	26
b. Inhalte.....	27
aa. Subjektiver Wertbegriff	27
bb. Objektiver Wertbegriff.....	27
3. Kritische Stellungnahme	27
Zweites Kapitel: Das Unternehmen im Zugewinnausgleich	29
I. Grundlagen	29
1. Die Funktion der Zugewinnngemeinschaft im Güterrechtssystem.....	29
a. Entwicklung	29
b. Soziologischer Hintergrund	30
c. Struktur.....	32

aa.	Innere Struktur.....	32
bb.	Äußere Struktur.....	32
2.	Der Zugewinnausgleich.....	33
a.	Beendigungsgründe.....	34
b.	Ausgleichsforderung.....	34
aa.	Anfangsvermögen.....	35
(1)	Aktivvermögen.....	35
(2)	Passivvermögen.....	36
(3)	Negatives Anfangsvermögen.....	36
(a)	Kritik.....	36
(b)	Reform des Zugewinnausgleichs.....	37
(4)	Hinzurechnungen zum Anfangsvermögen.....	37
(5)	Bewertungsstichtag.....	39
bb.	Endvermögen.....	39
(1)	Aktivvermögen.....	39
(2)	Passivvermögen.....	40
(3)	Illoyale Vermögensminderungen.....	40
(4)	Bewertungsstichtag.....	41
3.	Wertermittlung.....	42
a.	Anfangsvermögen.....	42
aa.	Bisherige Rechtslage.....	42
bb.	Reform.....	43
b.	Endvermögen.....	44
c.	Allgemeiner Auskunftsanspruch.....	45
II.	Der Zugewinn in der Unternehmerehe.....	46
1.	Das Unternehmen als tauglicher Vermögensgegenstand.....	46
2.	Unternehmerischer Vermögenszuwachs.....	46
a.	Problemstellung.....	46
b.	Kritische Diskussion.....	47
c.	Zwischenergebnis.....	48
III.	Vertragliche Gestaltungsmöglichkeiten für die Unternehmerehe.....	49
1.	Gestaltungsmöglichkeiten.....	49
a.	Gütertrennung.....	50
aa.	Ausgestaltung.....	51
bb.	Stellungnahme.....	51
(1)	Grenzen.....	51
(2)	Kritische Würdigung.....	52
(3)	Wirtschaftliche Nachteile.....	53
b.	Modifizierte Zugewinngemeinschaft.....	53
aa.	Formen.....	54
bb.	Stellungnahme.....	54
2.	Berücksichtigung der Ehegatteninnengesellschaft.....	55
a.	Begründung.....	55
b.	Kritische Würdigung.....	56
c.	Schlussfolgerung.....	57
IV.	Zusammenfassung des zweiten Kapitels.....	58

Drittes Kapitel: Zugewinnausgleich als rechtlicher Bewertungsanlass.....	59
I. Materiellrechtliche Einordnung des Bewertungsproblems	60
1. Bewertungsmethode	60
a. Begriffsbestimmung.....	60
b. Postulat der Ertragswertmethode	61
c. Substanzwert als Korrekturmittel	61
2. Begrenzung des Ertragswerts	61
a. Fallunterscheidung	61
aa. Substanzwert als Obergrenze	62
bb. Substanzwert als Untergrenze	62
b. Fallbezogene Wertungserwägungen	62
aa. Verteilung des Realisationsrisikos	63
(1) Meinungsstand	63
(a) Rechtsprechung und juristisches Schrifttum.....	63
(b) Wirtschaftswissenschaftliches Schrifttum	64
(2) Stellungnahme	64
(a) Der differenzierende Ansatz	65
(b) Lösungsvorschlag.....	66
bb. Wirtschaftliche Dispositionsfreiheit	67
(1) Meinungsstand	67
(a) Rechtsprechung	68
(b) Schrifttum.....	68
(2) Stellungnahme	69
c. Zwischenergebnis.....	70
II. Prozessrechtliche Einordnung des Bewertungsproblems.....	71
1. Problemstellung	71
2. Abgrenzung	72
a. Definition der Begriffe	72
b. Meinungsstand	72
aa. Rechtsprechung	73
bb. Schrifttum	73
3. Kritische Stellungnahme	74
a. Problemeingrenzung	75
b. Prüfmaßstäbe.....	75
aa. Bewertungsziel als Rechtsfrage	76
bb. Wertermittlung als Tatfrage	76
cc. Beweismaß	77
4. Zwischenergebnis	77
III. Zugewinnausgleich als ökonomisches Bewertungsproblem.....	78
1. Bewertungsanlass	78
a. Systematisierung	78
b. Charakter des Zugewinnausgleichs.....	79
aa. Konfliktsituation.....	79
bb. Dominanz	80
cc. Schlussfolgerung	81
c. Konsequenzen	81

aa.	Bewertungsfolgen.....	82
(1)	Neutraler Unternehmenswert	82
(2)	Kritische Stellungnahme	82
(a)	Tatsächlicher Verkehrswert	83
(b)	Fiktiver Verkehrswert	84
bb.	Materiellrechtliche Reflexion.....	84
(1)	Einseitige Änderung des Schuldgegenstands.....	85
(2)	Stundung nach § 1382 BGB.....	85
2.	Objektivierter Unternehmenswert	86
a.	Objektivierung	86
b.	Typisierung als Instrument der Objektivierung	86
c.	Typisierungen des IDW S 1	87
aa.	Objektivierter Wert	88
bb.	Typisierungen.....	88
cc.	Ergänzung des IDW-Hauptfachausschusses (HFA 2/1995).....	88
d.	Berücksichtigung steuerlicher Auswirkungen	89
IV.	Zusammenfassung des dritten Kapitels	90

Viertes Kapitel: Rechtliches und ökonomisches Anforderungsprofil..... 93

I.	Normative Bewertungsvorgaben.....	93
1.	Materiellrechtliche Bewertungsanforderungen	93
a.	Das Rechtsverhältnis als Bewertungsgrundlage	93
b.	Die Wertungen des Zugewinnausgleichs.....	94
aa.	Legitimationsversuche	94
bb.	Kritische Stellungnahme	96
cc.	Schlussfolgerung	97
2.	Prozessrechtliche Bewertungsanforderungen.....	97
a.	Beweismaß des § 287 ZPO	98
b.	Anforderungen an die Schätzung.....	99
aa.	Ausreichende Tatsachenbasis.....	99
bb.	Treffsicherheit.....	100
cc.	Schlussfolgerung	100
c.	Die Grundsätze ordnungsgemäßer Unternehmensbewertung (GoU).....	101
aa.	Charakter	101
bb.	Bewertungsgrundsätze	102
(1)	Maßgeblichkeit des Bewertungszwecks	102
(2)	Bewertung als Unternehmenseinheit	102
(3)	Stichtagsprinzip	103
(a)	Wurzeltheorie des BGH.....	103
(b)	Probleme einer ex-post Betrachtung.....	104
(aa)	PLAN versus IST-Daten.....	104
(bb)	Stichtag im Zugewinnausgleich.....	104
(c)	Methodenäquivalenz für Anfangs- und Endvermögen	105
(4)	Betriebsnotwendigkeit des Vermögens.....	106
(a)	Abgrenzungsprobleme	106
(b)	Subjektive oder objektive Vermögensabgrenzung	107

(aa) Meinungsstand	107
(bb) Streitentscheid	107
(cc) Reichweite des Ermessens	108
(5) Unbeachtlichkeit des bilanziellen Vorsichtsprinzips	108
(6) Nachvollziehbarkeit der Bewertungsgrundsätze	109
II. Ökonomische Bewertungsvorgaben	109
1. Vergangenheits- und Lageanalyse als Bewertungsgrundlage	109
2. Unternehmensspezifische Erfolgs- und Risikofaktoren der KFU	111
a. Erfolgsfaktoren	111
aa. Flexibilität	111
bb. Wirtschaftliche Nachhaltigkeit	112
(1) Risikoaversion	112
(2) Wertorientierung	112
cc. Leistungsbereitschaft	113
b. Risikofaktoren	113
aa. Größenrisiken	114
(1) Kunden- und Produktportfolio	114
(2) Lieferantenportfolio	114
(3) Schlüsselmitarbeiter	114
bb. Kapitalrisiko	114
(1) Begrenzter Kapitalmarktzugang	115
(2) Folgen	115
cc. Führungsrisiko	115
(1) Metaökonomische Interessen	116
(2) Übertriebener Konservatismus	116
(3) Sippendenken und Vetterwirtschaft	116
3. Einzelfragen bei der Unternehmensanalyse von KFU	117
a. Beschränkte Aussagefähigkeit der Rechnungswesens	117
b. Planerisches Informationsdefizit	117
c. Abgrenzung des Bewertungsobjektes	118
III. Zusammenfassung des vierten Kapitels	119

Fünftes Kapitel: Analyse der Anwendbarkeit traditioneller

Bewertungsmethoden	121
I. Einführung in die Bewertungslehre	121
1. Systematisierung	122
2. Bestandsaufnahme	124
II. Einzelbewertungsverfahren	124
1. Substanzwert zu Reproduktionswerten	125
2. Substanzwert zu Liquidationswerten	126
3. Kritische Würdigung	127
a. Rechtliche Erwägungen	127
b. Ökonomische Erwägungen	127
c. Schlussfolgerung	128
III. Gesamtbewertungsverfahren	128
1. Kapitalwertverfahren	128

a. Ertragswertmethode	129
aa. Bewertungsvorgang.....	129
(1) Ertragsbegriff	130
(2) Prognose über die Ertragsentwicklung	131
(a) Pauschale oder analytische Methode	131
(aa) Kritik an der pauschalen Fortschreibung von Vergangenheitswerten	131
(bb) Kritik an analytische Prognosemethoden	132
(cc) Lösungsvorschlag	132
(b) Einwertige oder mehrwertige Prognose.....	133
(aa) Vorgaben der Rechtsprechung.....	133
(bb) Kritik an der einwertigen „vorsichtigen“ Schätzung.....	133
(cc) Lösungsvorschlag	134
(3) Kalkulationszins	135
(a) Technik.....	135
(b) Basiszins.....	135
(c) Abgrenzung zur Ertragsgröße	136
(d) Inflationsbereinigung des Kalkulationszinses	137
bb. Kritische Würdigung der Ertragswertmethode	138
(1) Anwendungsvorrang der Ertragswertmethode	138
(2) Materiellrechtliche Erwägungen	138
(a) Risikolose Teilhabe an Zukunftserträgen	139
(aa) Problemstellung	139
(bb) Kritische Diskussion.	139
(cc) Lösungsvorschläge.....	139
(b) Erheblichkeit des Substanzwertes.....	140
(3) Prozessrechtliche Erwägungen.....	141
(a) Ertragsgröße	141
(b) Kapitalisierungszins.....	142
(4) Ökonomische Erwägungen	143
(5) Schlussfolgerung.....	143
(a) Modifikation des Kalkulationszinses.....	144
(b) Begrenzung des Ertragswerts.....	145
(c) Objektivierung der Bewertungsfaktoren.....	145
b. Discounted Cashflow (DCF)-Methode.....	146
aa. Die Größe des Cashflows.....	147
bb. Konzeption und Systematisierung.....	148
(1) Equity-Ansatz.....	148
(2) Entity-Ansätze.....	148
cc. Bestimmung der Kapitalkosten	149
(1) Fremdkapitalkosten	149
(2) Eigenkapitalkosten	150
(a) Überblick.....	150
(b) Konzeption des Capital Asset Pricing Model (CAPM).....	151
(aa) Struktur	151
(bb) Risikodifferenzierung der Portfoliotheorie.....	152

(cc) Risikozuschlag	152
(c) Größen im CAPM	154
(aa) Risikoloser Zins	155
(bb) Marktrisikoprämie	155
(cc) Beta-Faktor	155
dd. Kritische Würdigung	156
(1) Zum Meinungsstand in den Rechtswissenschaften	156
(a) Rechtsprechung	156
(b) Schrifttum	157
(c) Stellungnahme	158
(2) Materiellrechtliche Erwägungen	158
(3) Prozessrechtliche Erwägungen	158
(4) Ökonomische Erwägungen	160
(a) Ideelles Unternehmensziel	160
(b) Eingeschränkte Diversifikationsmöglichkeit	160
(c) Eingeschränkte Liquidierbarkeit	161
(d) Fehlende Vergleichsobjekte	161
(aa) Abstraktionsvorschläge	161
(bb) Stellungnahme	162
(5) Zwischenergebnis	163
(a) Einschränkungen	163
(b) Anwendung im Zugewinnausgleich	164
(c) Besonderheiten der KFU	164
(d) Schlussfolgerung	164
c. Realoptionsansätze	165
aa. Konzeption	165
bb. Kritische Würdigung	166
(1) Ökonomische Erwägungen	166
(2) Rechtliche Erwägungen	166
(3) Schlussfolgerung	167
2. Marktbewertungsverfahren	167
a. Konzeption	167
b. Kritische Würdigung	168
c. Schlussfolgerung	168
IV. Zusammenfassung des fünften Kapitels und Formulierung eines Lösungsvorschlags	169
1. Eignung der traditionellen Bewertungsmethoden	169
a. Bewertung mit dem Zukunftserfolgswert	169
aa. Mangelnde Objektivität	169
bb. Risikolose Teilhabe an Zukunftserträgen	170
b. Bewertung zum Substanzwert	171
2. Lösungsvorschlag	171
a. Substanzwert als Korrekturmittel	171
b. Struktur	172
aa. Methodenpluralismus	172
bb. Mischverfahren	173

(1) Vorteile.....	173
(2) Kritik	173
(3) Rechtfertigung.....	174
c. Schlussfolgerung.....	174

Sechstes Kapitel: Modell zur Bewertung von KFU im Zugewinnausgleich175

I. Standesrechtliche Mischverfahren (Praktikerverfahren).....	175
1. Konzeption.....	175
a. Substanzwert	176
b. Goodwill.....	176
aa. Wesen	176
bb. Wertbildenden Faktoren	176
cc. Verwendung von Multiplikatoren	177
2. Entsprechende Anwendung auf KFU.....	178
a. Rechtfertigung der standesrechtlichen Mischverfahren	178
b. Vergleichbarkeit der Bewertungsobjekte.....	179
aa. Abgrenzung zu gewerblichen Unternehmen.....	179
(1) Vertrauensbeziehung.....	179
(2) Personengebundenheit.....	180
(3) Kompetenzverteilung	180
(4) Substanzwert	180
(5) Übersicht	181
bb. Vergleichsgruppen	183
(1) Bildung.....	183
(2) Gegenüberstellung.....	185
(a) Immateriell-uniforme Wertschöpfung	185
(b) Materiell-individuelle Wertschöpfung.....	186
cc. Weiterer Vergleich der Leistungsbeziehung.....	186
(1) Vertrauensbeziehung.....	187
(2) Kompetenzverteilung	187
c. Schlussfolgerung	188
3. Kritische Würdigung der Praktikerverfahren.....	189
aa. Materiellrechtliche Erwägungen	189
bb. Prozessrechtliche Erwägungen.....	190
cc. Ökonomische Erwägungen	191
(1) Reform der BÄK-Methode	192
(2) Bewertung der „reformierten“ BÄK-Methode	192
dd. Schlussfolgerung	193
II. Herleitung der modifizierten Ertragswertmethode.....	194
1. Bewertungskalkül der klassischen Ertragswertmethode.....	194
2. Festlegung der Alternativinvestition als Vergleichsobjekts.....	195
a. Szenarien.....	195
b. Beurteilung.....	196
aa. Wertschöpfungseinheit.....	196
bb. Ideelles Unternehmensziel	196
cc. Ergebnis.....	196

3. Zuordnung der Ertragsanteile.....	197
a. Eingesetztes Kapital.....	197
b. Immaterielle Wertschöpfungskraft	198
c. Limitation	199
4. Zwischenergebnis	200
III. Bestimmung der Bewertungsfaktoren.....	200
1. Substanzwert als Neugründungsinvestition.....	201
2. Goodwill	201
a. Dauer des Nachhaltigkeitszeitraums.....	202
b. Bestimmung des Mehrertrags aus dem Goodwill	202
aa. Unsichere Zukunftserträge	203
(1) SWOT-Analyse	203
(2) Ergebnisverdichtung	205
bb. Ausgaben	206
(1) Kalkulatorischer Unternehmerlohn.....	207
(a) Hintergrund	207
(b) Reichweite der höchstrichterlichen Vorgabe.....	208
(c) Ermittlung des konkret gerechtfertigten Unternehmerlohns..	209
(aa) Unterhaltsrechtliches Einkommen vs. Kalkulatorischer	
Unternehmerlohn.....	209
(bb) Berechnung	210
(2) Tätigkeiten des Ehepartners	211
(3) Sonstiges betriebliche Nutzung von Privatvermögen	211
cc. Angemessene Verzinsung des Substanzwertes.....	212
(1) Kalkül.....	212
(2) Bestimmung des Risikozuschlags.....	212
(a) Das vereinfachte Ertragswertverfahrens nach § 203 Abs. 1	
BewG	213
(b) Übertrag des pauschalisierten Risikozuschlags	214
(3) Schlussfolgerung	215
c. Kapitalisierungszins des Mehrertrags.....	215
aa. „Unternehmensrating“	216
(1) Analogie	216
(2) Kritische Würdigung.....	216
bb. Schlussfolgerung.....	217
cc. Subjektiver Risikozuschlag.....	217
3. Bewertungsbeispiel.....	218
IV. Kritische Würdigung	220
1. Materiellrechtliche Erwägungen	221
a. Verknüpfung von Substanz- und Ertragswert.....	221
b. Begrenzung der mittelbaren vermögensrechtlichen Teilhabe	221
c. Transparenz des Bewertungsprozesses	222
2. Prozessrechtliche Erwägungen.....	222
3. Ökonomische Erwägungen.....	223
4. Schlussfolgerung	224
V. Zusammenfassung des sechsten Kapitels.....	224

Thesenförmige Zusammenfassung der Ergebnisse und Fazit	227
I. Die Unternehmerehe im gesetzlichen Güterstand	227
II. Die interdisziplinären Einordnung des Bewertungsanlasses.....	228
III. Rechtliche und ökonomische Anforderungen an die Bewertung von KFU im Zugewinnausgleich	229
IV. Eignung der traditionellen Bewertungsmethoden	231
V. Formulierung der modifizierten Ertragswertmethode als geeignete Bewertungsmethode für den Zugewinnausgleich.....	233
VI. Fazit	235
 LITERATURVERZEICHNIS.....	 XIV