

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----------|
| Abkürzungsverzeichnis | 15 |
| Erster Teil: Einleitung | 19 |
| A. Problemstellung | 19 |
| B. Gang der Untersuchung | 22 |
| Zweiter Teil: Historischer Abriss | 24 |
| A. Einführung | 24 |
| B. Historische Entwicklung des Berufs des Steuerberaters | 25 |
| I. Steuerberater als Freier Beruf | 26 |
| 1. Freier Beruf als Typusbegriff | 27 |
| 2. Typusbestimmende Merkmale | 29 |
| II. Steuerberater als unabhängiges Organ der Steuerrechtspflege | 31 |
| C. Zusammenfassung | 33 |
| Dritter Teil: Berufsrechtliche Voraussetzungen der Unterhaltung von weiteren Beratungsstellen | 34 |
| A. Berufliche Niederlassung und Ausschließlichkeit der beruflichen Niederlassung | 34 |
| B. Unterhaltung von weiteren Beratungsstellen, § 34 Abs. 2 StBerG | 37 |
| I. Historische Entwicklung des § 34 StBerG | 37 |
| II. Tatbestandliche Voraussetzungen | 40 |
| 1. Berufliche Niederlassung und weitere Beratungsstellen | 40 |
| 2. Leitererfordernis | 42 |
| a. Sicherung der Berufspflichten | 42 |
| aa. Eigenverantwortlichkeit | 43 |
| bb. Gewissenhaftigkeit | 45 |
| (1) Organisation der beruflichen Niederlassung | 45 |
| (a) Aktenführung und Fristenkontrolle | 46 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| (b) Längerfristige Abwesenheit | 46 |
| (c) Auswahl der Mitarbeiter | 47 |
| (2) Mandatsbearbeitung | 47 |
| (3) Fortbildungsverpflichtung | 49 |
| (4) Verhalten gegenüber Berufskollegen und der Steuerberaterkammer | 49 |
| (5) Berufshaftpflichtversicherung | 50 |
| cc. Zusammenfassung | 50 |
| b. Leitung durch einen anderen Steuerberater | 51 |
| c. Berufliche Niederlassung des Leiters, § 34 Abs. 2 StBerG | 52 |
| aa. Am Ort der Beratungsstelle | 52 |
| bb. Im Nahbereich | 53 |
| (1) Allgemeines | 53 |
| (2) Bestimmung des Nahbereichs | 53 |
| (a) Ansatzpunkte der Rechtsprechung | 54 |
| (b) Ansatzpunkte der Literatur | 55 |
| (c) Zusammenfassung | 56 |
| d. Ausnahmeregelung, § 34 Abs. 2 Satz 4 StBerG | 56 |
| aa. Anforderungen | 57 |
| bb. Erteilungspraxis der Steuerberaterkammern | 59 |
| cc. Zusammenfassung | 60 |
| e. Ausländische Niederlassung, § 34 Abs. 2 Satz 3 StBerG | 60 |
| 3. Zusammenfassung | 63 |
| Vierter Teil: Praktische Problemfelder und Wertungswidersprüche | 64 |
| A. Einleitung und Ausgangslage | 64 |
| B. „Nur-“ Steuerberater | 64 |
| I. Beispiel 1 | 65 |
| II. Beispiel 2 | 66 |
| III. Beispiel 3 | 67 |
| IV. Beispiel 4 | 68 |
| V. Beispiel 5 | 70 |
| VI. Beispiel 6 | 72 |
| VII. Beispiel 7 | 74 |
| VIII. Zusammenfassung | 75 |

| | |
|---|----|
| C. Mehrfachbänder | 76 |
| I. Einleitung und Ausgangsfrage | 76 |
| II. Möglichkeit der Aufspaltung der Berufsqualifikationen | 77 |
| 1. Ansicht der Literatur und der Bundessteuerberaterkammer | 77 |
| 2. Ansicht der Rechtsprechung | 78 |
| 3. Zusammenfassung und eigene Ansicht | 79 |
| III. Übertragung auf die Unterhaltung von weiteren Beratungsstellen | 80 |
| D. Aufspaltung nach Vorbehaltsaufgaben und vereinbaren Tätigkeiten | 81 |
| I. Ansicht der Literatur | 81 |
| II. Ansicht der Rechtsprechung | 82 |
| 1. Entscheidungen des LG Düsseldorf und KG Berlin | 82 |
| 2. Entscheidung des BGH | 83 |
| 3. Zusammenfassung | 84 |
| III. Bewertung und Fazit | 85 |
| E. Zusammenfassung vierter Teil | 86 |
| Fünfter Teil: Unions- und verfassungsrechtliche Prüfung | 88 |
| 1. Kapitel: Unionsrechtliche Zulässigkeit des Leitererfordernisses | 88 |
| A. Einführung | 88 |
| B. Vereinbarkeit mit Primärrecht | 91 |
| I. Einleitung | 91 |
| II. Kollision mit der Niederlassungsfreiheit aus Art. 49 AEUV | 91 |
| 1. Gewährleistungsinhalt | 92 |
| a. Historische Entwicklung | 92 |
| b. Abgrenzung zu anderen Grundfreiheiten | 96 |
| c. Persönlicher und räumlicher Anwendungsbereich | 96 |
| d. Sachlicher Anwendungsbereich | 97 |
| aa. Selbständige Erwerbstätigkeit | 97 |
| bb. Niederlassung | 97 |
| cc. Dauerhaftigkeit | 98 |
| dd. Feste Einrichtung | 98 |

| | | |
|------|--|-----|
| 2. | Grenzen der Niederlassungsfreiheit | 99 |
| a. | Bereichsausnahme aus Art. 51 AEUV | 99 |
| b. | Ordre public, Art. 52 AEUV | 100 |
| c. | Gründe des Allgemeinwohls | 100 |
| d. | Zusammenfassung | 102 |
| 3. | Eingriff und Rechtfertigung | 103 |
| a. | Einhaltung der Berufspflichten, § 34 Abs. 2 Satz 1 StBerG | 103 |
| b. | Leitererfordernis, § 34 Abs. 2 Satz 2 StBerG | 104 |
| c. | Bewertung und eigene Ansicht | 106 |
| aa. | Ständige persönliche Erreichbarkeit kein Allgemeinwohlbelang | 106 |
| (1) | Veränderungen im Bereich der Kommunikationsmittel | 108 |
| (2) | Veränderter Empfängerhorizont der Mandanten | 115 |
| (3) | Bestehende berufsrechtliche Verpflichtungen | 118 |
| (4) | Zwischenfazit | 120 |
| bb. | Verhältnismäßigkeit | 122 |
| (1) | Geeignetheit | 122 |
| (a) | Systematische Erwägungen – Kohärenz des StBerG | 122 |
| (aa) | Leitung einer anderen Beratungsstelle im Nahbereich | 122 |
| (bb) | Nahbereichserfordernis und eingeschränkte Erreichbarkeit | 124 |
| (cc) | Ausnahmegenehmigung, § 34 Abs. 2 Satz 4 StBerG | 125 |
| (dd) | Geschäftsführer einer Steuerberatungsgesellschaft | 126 |
| (ee) | Doppelqualifikation | 128 |
| (ff) | Vertretungsregelungen, §§ 69 ff. StBerG | 130 |
| (b) | Zwischenergebnis | 130 |
| (2) | Erforderlichkeit | 131 |
| 4. | Zusammenfassendes Ergebnis | 132 |
| III. | Kollision mit der Dienstleistungsfreiheit, Art. 56 AEUV | 132 |
| 1. | Gewährleistungsinhalt | 133 |

| | |
|--|-----|
| 2. Beschränkungen durch das StBerG | 134 |
| 3. Ergebnis | 135 |
| C. Vereinbarkeit mit sekundärem Unionsrecht | 135 |
| I. Europarechtliche Grundlagen zum Erlass von sekundärem Unionsrecht | 136 |
| 1. Richtlinie | 136 |
| 2. Exkurs: Unmittelbare Geltung von Richtlinien | 137 |
| a. Self-executing Charakter | 138 |
| b. Ablauf Umsetzungsfrist | 138 |
| c. Keine Verpflichtung des Bürgers gegenüber dem Staat | 138 |
| 3. Dienstleistungsrichtlinie | 139 |
| a. Gegenstand der Dienstleistungsrichtlinie | 139 |
| b. Systematik der Dienstleistungsrichtlinie | 141 |
| c. Vereinbarkeit des Leitererfordernisses mit der Dienstleistungsrichtlinie | 142 |
| d. Ergebnis | 142 |
| II. Zusammenfassung | 142 |
| 2. Kapitel: Verfassungsrechtliche Überprüfung | 143 |
| A. Einleitung | 143 |
| B. Verstoß gegen Art. 12 Abs. 1 GG | 144 |
| I. Schutzbereich | 144 |
| II. Eingriff | 145 |
| III. Verfassungsmäßige Rechtfertigung des Leitererfordernisses | 146 |
| 1. Argumente des Gesetzgebers und der Rechtsprechung | 147 |
| 2. Argumente der Literatur | 147 |
| 3. Eigene Auffassung | 149 |
| a. Gefährdung der Berufspflichten und systematische Erwägungen | 150 |
| b. Verhältnismäßigkeit | 151 |
| aa. Inländerdiskriminierung | 151 |
| (1) Verortung des Prüfungsmaßstabs | 152 |
| (2) Unionsrecht als Prüfungsmaßstab | 153 |
| (3) Nationales Verfassungsrecht | 155 |
| (a) Streitstand | 155 |
| (b) Eigene Auffassung | 156 |

| | |
|--|-----|
| bb. Zusammenfassung | 157 |
| IV. Verfassungskonforme Auslegung | 158 |
| V. Ergebnis | 159 |
| C. Verstoß gegen Art. 3 Abs. 1 GG | 159 |
| I. Schutzbereich | 160 |
| II. Eingriff und Rechtfertigung | 160 |
| 1. Vergleichsgruppe Auslandsniederlassungen | 160 |
| a. Ungleichbehandlung | 161 |
| b. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung | 161 |
| aa. Vereinfachte Gründung von ausländischen Niederlassungen | 161 |
| bb. Geltungsbereich des Berufsrechts | 162 |
| cc. Kriterium der Zumutbarkeit | 163 |
| c. Ergebnis | 164 |
| 2. Vergleichsgruppe Rechtsanwälte | 164 |
| a. Ungleichbehandlung | 165 |
| aa. Exkurs: Historische Betrachtung des anwaltlichen Berufsrechts | 166 |
| bb. Zwischenergebnis | 168 |
| b. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung | 168 |
| 3. Vergleichsgruppe Wirtschaftsprüfer | 171 |
| a. Ungleichbehandlung | 172 |
| b. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung | 173 |
| III. Ergebnis | 174 |
| D. Zusammenfassung | 175 |
| Sechster Teil: Schlussbetrachtung und Lösungsansatz | 176 |
| Literaturverzeichnis | 183 |
| Anlagen | 193 |
| Niederschrift über die 52. Sitzung des Ausschusses 10 der BStBK (1999) | 193 |
| Niederschrift über die 58. Sitzung des Ausschusses 10 der BStBK (2001). | 200 |
| Rundschreiben der BStBK: Umfrage zwischen den Steuerberaterkammer bzgl. der Erteilungspraxis der Ausnahmegenehmigung vom Leitererfordernis (2004). | 205 |