

# Inhaltsverzeichnis

|                                                                                                                   |     |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| VORWORT                                                                                                           | V   |
| ZUSAMMENFASSUNG                                                                                                   | VII |
| INHALTSVERZEICHNIS                                                                                                | IX  |
| ABKÜRZUNGSVERZEICHNIS                                                                                             | XII |
| 1 EINLEITUNG                                                                                                      | 1   |
| 1.1 PROBLEUMFELD                                                                                                  | 1   |
| 1.2 STAND DER FORSCHUNG                                                                                           | 2   |
| 1.3 ZIELSETZUNG UND GANG DER UNTERSUCHUNG                                                                         | 4   |
| 2 GRUNDLEGUNG UND THEORETISCHE EINORDNUNG                                                                         | 7   |
| 2.1 HANDWERKSBETRIEBE INNERHALB DER KMU-DEFINITIONEN                                                              | 7   |
| 2.2 AUSWIRKUNGEN DES DEMOGRAFISCHEN WANDELS AUF DIE BEDEUTUNG DER<br>UNTERNEHMENSNACHFOLGE IM HANDWERK            | 9   |
| 2.3 BEWERTUNGSZWANG AUFGRUND DER ERBSCHAFT- UND SCHENKUNGSTEUER-REFORMEN                                          | 18  |
| 2.4. DIE MITGLIEDSUNTERNEHMEN UND IHRE WIRTSCHAFTSGÜTER ALS GEGENSTÄNDE EINER<br>BEWERTUNG DURCH HANDWERKSKAMMERN | 26  |
| 2.4.1 <i>Einleitung</i>                                                                                           | 26  |
| 2.4.2 <i>Die drei zur Bewertung von Handwerksunternehmen einschlägigen Modelle</i>                                | 28  |
| 2.4.2.1 <i>Einleitung</i>                                                                                         | 28  |
| 2.4.2.2. <i>Der IDW S1 – Bewertungsgrundsätze des Instituts der Wirtschaftsprüfer</i>                             | 29  |
| 2.4.2.3 <i>Das vereinfachte Ertragswertverfahren nach §§ 199 ff. BewG</i>                                         | 31  |
| 2.4.2.4 <i>Der AWH-Standard als organisationseigene Bewertungsmethode des<br/>            Handwerks</i>           | 37  |
| 2.4.3 <i>Die Bewertung der Vermögenspositionen</i>                                                                | 40  |
| 2.4.3.1 <i>Einleitung</i>                                                                                         | 40  |
| 2.4.3.2 <i>Das Betriebsgrundstück als eigenes Bewertungsobjekt</i>                                                | 43  |
| 2.4.3.3 <i>Die beweglichen Anlagegüter als Gegenstände der Bewertung</i>                                          | 50  |
| 2.5 ZUSAMMENFASSUNG                                                                                               | 51  |
| 3 DIE HANDWERKSKAMMER ALS BERATUNGSSTELLE                                                                         | 55  |
| 3.1 HANDWERKSKAMMERN ALS SELBSTVERWALTUNGSKÖRPERSCHAFTEN                                                          | 55  |
| 3.2 DIE PFLICHTMITGLIEDSCHAFT IN DER HANDWERKSKAMMER                                                              | 56  |
| 3.3 DIE AUFGABEN DER HANDWERKSKAMMER                                                                              | 61  |
| 3.3.1 <i>Mitgliederberatung gem. § 91 Abs. 1 Nr. 9 HwO</i>                                                        | 62  |
| 3.3.1.1 <i>Abgrenzung: Interessenvertretung gem. §§ 90, 91 Abs. 1 Nr. 1 HwO</i>                                   | 62  |
| 3.3.1.2 <i>Erstattung von Kammergutachten gem. § 91 Abs. 1 Nr. 2 HwO</i>                                          | 64  |
| 3.3.1.3 <i>Die Notwendigkeit der Mitgliederberatung</i>                                                           | 65  |
| 3.3.1.4 <i>Betriebsberatungsstellen</i>                                                                           | 68  |
| 3.3.1.5 <i>Bewertungsaufgaben als wesentliche Teilaufgabe der Betriebsberatung</i>                                | 70  |

|                                                                                                           |     |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 3.3.1.6 Zusammenfassung                                                                                   | 77  |
| 3.3.2 <i>Verfahrensrechtliche Einordnung der Beratungstätigkeit von Handwerkskammern</i>                  | 79  |
| 3.3.2.1 Das hoheitliche Verwaltungshandeln                                                                | 79  |
| 3.3.2.2 Das schlicht-hoheitliche Verwaltungshandeln                                                       | 81  |
| 3.3.2.3 Abgrenzung von Verwaltungsakt und Realakt                                                         | 83  |
| 3.3.2.4 Abgrenzung zwischen öffentlich-rechtlicher und privatrechtlicher Sphäre                           | 85  |
| 3.3.2.5 Das verwaltungsrechtliche Schuldverhältnis                                                        | 87  |
| 3.3.2.6 Zusammenfassung                                                                                   | 91  |
| 3.3.3 <i>Rechtliche Grenzen der Interessenvertretung und Beratungstätigkeit</i>                           | 92  |
| 3.3.3.1 Ausgangspunkt: Grenzen der Interessenvertretung und Staatsberatung                                | 93  |
| 3.3.3.2 Zulässigkeit und Grenzen der Mitgliederberatung                                                   | 97  |
| 3.3.3.2.1 Die Betriebsberatung der Handwerkskammern in der Rechtsprechung                                 | 98  |
| 3.3.3.2.2 Das Drei-Stufen-Modell der Betriebsberatung durch Handwerkskammern                              | 104 |
| 3.3.3.2.3 Verfassungsrechtliche (wettbewerbsfreiheitliche) und lauterkeitsrechtliche Vorgaben und Grenzen | 106 |
| 3.3.3.2.3.1. <i>Wettbewerb</i>                                                                            | 106 |
| 3.3.3.2.3.2. <i>Wettbewerbsfreiheit in der Verfassung</i>                                                 | 108 |
| 3.3.3.2.3.3. <i>Bedeutung des Lauterkeitsrechts</i>                                                       | 111 |
| 3.3.3.2.4 Grenzen durch die allgemeine Handlungsfreiheit und Pflichtmitgliedschaft                        | 118 |
| 3.3.3.2.5 Grenzen durch die Kammergesetze und das Kontrollrecht der Rechnungshöfe                         | 120 |
| 3.3.3.2.6 Weitere Grenzen: Rechtsdienstleistungsgesetz, Steuerberatungsgesetz, Insolvenzordnung           | 127 |
| 3.3.3.3 Zusammenfassung                                                                                   | 130 |
| 3.3.4 <i>Rechtsschutzmöglichkeiten bei fehlerhaften Bewertungen</i>                                       | 134 |
| 3.3.4.1 Mängelgewährleistungsansprüche wegen fehlerhafter Bewertung                                       | 134 |
| 3.3.4.2 Amtshaftungsrechtliche Aspekte der Bewertungsberatung durch Betriebsberater                       | 136 |
| 3.3.4.2.1 Amtshaftung einer Handwerkskammer wegen Falschbewertung                                         | 137 |
| 3.3.4.2.2 Betriebsberater als Beamter im amtshaftungsrechtlichen Sinn                                     | 140 |
| 3.3.4.2.3 Handeln in Ausübung eines öffentlichen Amtes                                                    | 140 |
| 3.3.4.2.4 Verletzung einer Amtspflicht                                                                    | 141 |
| 3.3.4.2.5 Einschlägige Amtspflichten im Einzelnen                                                         | 142 |
| 3.3.4.2.5.1 <i>Die Amtspflichten zu rechtmäßigem und verhältnismäßigem Handeln</i>                        | 143 |
| 3.3.4.2.5.2 <i>Pflicht zur abschließenden und korrekten Sachverhaltsermittlung</i>                        | 144 |
| 3.3.4.2.5.3 <i>Keine Bindung an Einschätzungen der Beteiligten</i>                                        | 146 |
| 3.3.4.2.5.4 <i>Amtspflicht zur Erteilung von richtigen Auskünften und zur korrekten Beratung</i>          | 148 |
| 3.3.4.3 Der verwaltungsrechtliche Rechtsschutz gegen fehlerhafte Realakte                                 | 151 |
| 3.3.4.4 Zusammenfassung                                                                                   | 153 |
| 3.4. DIE FINANZIERUNG DER MITGLIEDERBERATUNG                                                              | 155 |
| 3.4.1 <i>Die beitragsgestützte Primärfinanzierung gem. § 113 HwO</i>                                      | 155 |
| 3.4.2 <i>Haushaltsrechtliche Zuwendungen als ergänzendes Finanzierungsinstrument</i>                      | 159 |
| 3.4.2.1 Gesetzliche Zuwendungsregelungen                                                                  | 160 |
| 3.4.2.2 Verwaltungsvorschriften                                                                           | 163 |
| 3.4.2.3 Allgemeine Nebenbestimmungen für Zuwendungen                                                      | 163 |

|                                                                                                                                 |     |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 3.4.2.4 Besondere Verwaltungsvorschriften (Förderrichtlinien)                                                                   | 165 |
| 3.4.2.5 Handwerkskammern als Zuwendungsempfänger                                                                                | 166 |
| 3.4.2.6 Der Zweck öffentlich-rechtlicher Finanzzuwendungen                                                                      | 166 |
| 3.4.2.7 Formen der Förderfinanzierung                                                                                           | 167 |
| 3.4.2.8 Notwendigkeit der Wirtschaftlichkeitsuntersuchungen von Zuwendungen als Planungsinstrument und Erfolgskontrolle         | 168 |
| 3.4.3 Beraterfinanzierung mittels Richtlinie zur Förderung der Beratung von Handwerksunternehmen durch Kammern und Fachverbände | 169 |
| 3.4.3.1 Die wirtschaftspolitische Begründung der Beratungsförderung                                                             | 169 |
| 3.4.3.2 Förderfähige Beratungsinhalte                                                                                           | 171 |
| 3.4.3.3 Von der Förderung ausgeschlossene Beratungsinhalte                                                                      | 174 |
| 3.4.4 Die Rahmenrichtlinie über die Förderung unternehmerischen Know-hows                                                       | 176 |
| 3.4.5 Förderung der Betriebsberatungsstellen auf Landesebene                                                                    | 178 |
| 3.4.6 Zusammenfassung                                                                                                           | 178 |
| 3.5 STRAFRECHTLICHE ASPEKTE IM ZUSAMMENHANG MIT ÖFFENTLICHEN ZUWENDUNGEN                                                        | 180 |
| 3.5.1 Einleitung                                                                                                                | 180 |
| 3.5.2 Betrug durch Tagewerke-Täuschung                                                                                          | 183 |
| 3.5.3 Subventionsbetrug                                                                                                         | 185 |
| 3.5.4 Beihilfe und Anstiftung, insbesondere zur Insolvenzverschleppung                                                          | 189 |
| 3.5.5 Zusammenfassung                                                                                                           | 190 |
| 3.6 MÖGLICHE STEUERRECHTLICHE KONSEQUENZEN FÜR DIE MITGLIEDERBERATUNG                                                           | 191 |
| 3.6.1 Das Merkmal „hoheitlich“ im Steuerrecht                                                                                   | 191 |
| 3.6.2 Der Betrieb gewerblicher Art                                                                                              | 195 |
| 3.6.3 Die Umsatzsteuerpflicht behördlicher Leistungen                                                                           | 201 |
| 3.6.3.1 Die Neuregelung in § 2b UStG                                                                                            | 201 |
| 3.6.3.2 Kriterium der nachhaltigen Tätigkeit zur Erzielung von Einnahmen                                                        | 207 |
| 3.6.3.2.1 Mitgliedsbeiträge als Einnahmen                                                                                       | 208 |
| 3.6.3.2.2 Zuwendungen als Einnahmen                                                                                             | 210 |
| 3.6.4 Zusammenfassung                                                                                                           | 212 |
| 4 FAZIT UND AUSBLICK                                                                                                            | 217 |
| 4.1 FAZIT                                                                                                                       | 217 |
| 4.2 AUSBLICK                                                                                                                    | 223 |
| LITERATUR- UND QUELLENVERZEICHNIS                                                                                               | 225 |
| BÜCHER, BEITRÄGE U.A.                                                                                                           | 225 |
| SONSTIGE QUELLEN                                                                                                                | 238 |
| INTERNETQUELLEN                                                                                                                 | 239 |