

# Inhalt

Vorwort zur 2. Auflage . . . . .	XIII
Einführung. . . . .	XV
Abkürzungsverzeichnis . . . . .	XVII
Literaturverzeichnis . . . . .	XXI
<b>Kapitel 1</b>	
<b>Allgemeines. . . . .</b>	<b>1</b>
1. Die Gemeinde als Unternehmer . . . . .	1
1.1 Begriff der Gemeinde. . . . .	1
1.2 Nichtwirtschaftliche Unternehmen . . . . .	1
1.3 Wirtschaftliche Unternehmen . . . . .	1
2. Ursachen der Ausbreitung. . . . .	2
3. Aufgaben . . . . .	4
3.1 Aufgaben der nichtwirtschaftlichen Unternehmen . . . . .	4
3.2 Aufgaben der wirtschaftlichen Unternehmen . . . . .	5
4. Definition und Abgrenzung der Tätigkeiten . . . . .	6
4.1 Hoheitlicher Bereich . . . . .	7
4.2 Vermögensverwaltung. . . . .	7
4.3 Betriebe gewerblicher Art. . . . .	7
<b>Kapitel 2</b>	
<b>Kommunalrechtliche Zulässigkeit . . . . .</b>	<b>9</b>
1. Gemeinsamkeiten und Unterschiede in den Ländern . . . . .	9
1.1 „Schrankentrias“ als allgemeine Zulässigkeitsvoraussetzung . . . . .	9
1.2 Einschränkungen bei der Rechtsformenwahl . . . . .	17
2. Allgemeine Zulässigkeitsvoraussetzungen . . . . .	18
2.1 Errichtung, Übernahme oder wesentliche Erweiterung eines Unternehmens . . . . .	19
2.2 Beteiligungen an einem Unternehmen, mittelbare Beteiligungen . . . . .	22
2.3 Öffentlicher Zweck . . . . .	23
2.4 Zulässigkeit von Nebenleistungen . . . . .	25
2.5 Leistungsfähigkeitsbezug, voraussichtlicher Bedarf. . . . .	27
2.6 Eignung der Aufgabe zur Übertragung auf ein Unternehmen . . . . .	28
2.7 Subsidiaritätsklausel und Daseinsvorsorge . . . . .	29
2.7.1 Grundsatz: Echte Subsidiaritätsklausel . . . . .	30
2.7.2 Ausgenommen: kommunale Daseinsvorsorge. . . . .	31
2.7.3 Keine Klagemöglichkeit Privater . . . . .	32

3.	Örtlichkeitsprinzip . . . . .	33
4.	Besondere Voraussetzungen für gemeindliche Unternehmen in Privatrechtsform . . . . .	36
4.1	Sicherstellung der öffentlichen Zweckerfüllung. . . . .	37
4.2	Angemessener Einfluss . . . . .	37
4.3	Begrenzung der Haftung . . . . .	39
5.	Haushaltsrecht . . . . .	40
6.	Anzeige an die Rechtsaufsichtsbehörde . . . . .	44

### **Kapitel 3**

<b>Welche Rechtsform ist die richtige?</b> . . . . .	47
1. Freiheit der Rechtsformenwahl . . . . .	47
2. Mögliche Rechtsformen . . . . .	47
3. Maßgebliche Entscheidungskriterien . . . . .	49
4. Welche Rechtsform ist die richtige? . . . . .	50
4.1 Welche Handlungsspielräume braucht das Unternehmen? . . . . .	51
4.2 Wie viel Einfluss will und sollte die Gemeinde ausüben? . . . . .	51
4.3 Soll das Unternehmen selbst Satzungen und Bescheide erlassen? . . . . .	54
4.4 Ist eine Kooperation mit Dritten beabsichtigt? . . . . .	55
4.5 Soll die Haftung der Gemeinde ausgeschlossen sein? . . . . .	57
4.6 Welches Personal soll im Unternehmen beschäftigt werden? . . . . .	58
4.7 Wie wirkt sich die Rechtsform steuerrechtlich aus? . . . . .	60
4.8 Ist Vergaberecht anwendbar? . . . . .	61
4.9 Welche Kosten verursacht die Rechtsform? . . . . .	62
4.10 Gibt es eine „transparente“ Rechtsform? . . . . .	63
4.11 Eigenbetrieb – Kommunalunternehmen – GmbH im Überblick. . . . .	65
4.12 Checkliste maßgebliche Kriterien . . . . .	67

### **Kapitel 4**

<b>Grundzüge des Steuerrechts kommunaler Unternehmen.</b> . . . . .	69
1. Bedeutung des Steuerrechts bei der Rechtsformenwahl . . . . .	69
2. Hoheitsbetriebe und Betriebe gewerblicher Art . . . . .	70
3. Körperschaften und Personengesellschaften . . . . .	70
4. Umsatzsteuer und Vorsteuerabzug . . . . .	71
5. Exkurs: Umsatzsteuer und interkommunale Zusammenarbeit . . . . .	73
6. Organschaft . . . . .	76
7. Steuerlicher Querverbund . . . . .	77
8. Umwandlung . . . . .	78

<b>Kapitel 5</b>		
<b>Grundzüge des Vergaberechts</b>		81
1.	Das neue Vergaberecht 2016	81
2.	Das gemeindliche Unternehmen als Auftraggeber	84
2.1	EU-Schwellenwerte	84
2.2	Aufträge oberhalb der Schwellenwerte	85
2.3	Aufträge unterhalb der Schwellenwerte	85
3.	Aufträge der Gemeinde an ihr Unternehmen – Inhouse	86
4.	Gründungsvorgang ausschreibungspflichtig?	90
5.	Interkommunale Zusammenarbeit ausschreibungspflichtig?	91
5.1	Zusammenarbeit in Rechtsformen	91
5.2	Vertragliche Zusammenarbeit	93
6.	Konzessionsvergaben	96
6.1	Bau- und Dienstleistungskonzessionen	97
6.2	Konzessionsverträge (Wegennutzungsverträge)	99
7.	Welche Folgen hat eine Nichtbeachtung des Vergaberechts?	102
<b>Kapitel 6</b>		
<b>Grundzüge des Beihilferechts</b>		105
1.	Welche Normen sind einschlägig?	106
2.	Wann liegt eine Beihilfe vor?	108
3.	Was sind Dienstleistungen von allgemeinem wirtschaftlichen Interesse (DAWI)?	112
4.	Ausnahme: De-minimis-Beihilfen	114
5.	Freistellung nach der AGVO	115
6.	Freistellungsbeschluss: Keine Notifizierungspflicht bis 15 Mio. € p.a. bei DAWI	117
7.	Ausnahmen nach „Altmark Trans“	119
8.	Prüfungsschema Beihilferecht	120
9.	Was ist beim gemeindlichen Unternehmen zu beachten?	120
9.1	Transparenzrichtliniengesetz	120
9.2	Wirtschaftsprüfung	121
10.	Welche Folgen hat eine Nichtbeachtung des Beihilferechts?	121
<b>Kapitel 7</b>		
<b>Regiebetriebe</b>		123
1.	Mögliche Tätigkeiten	123
2.	Verfassung	123
3.	Rechnungslegung	124
4.	Steuerliche Behandlung	125
4.1	Körperschaftsteuer / Kapitalertragsteuer	125
4.2	Gewerbesteuer	126

4.3	Umsatzsteuer . . . . .	127
5.	Vergaberecht . . . . .	127
6.	Beendigung des Regiebetriebs . . . . .	128
<b>Kapitel 8</b>		
<b>Eigenbetriebe . . . . .</b>		<b>129</b>
1.	Mögliche Tätigkeiten. . . . .	129
2.	Verfassung. . . . .	129
2.1	Allgemeines . . . . .	129
2.2	Organe . . . . .	130
2.2.1	Werkleitung . . . . .	130
2.2.2	Werkausschuss . . . . .	132
2.2.3	Gemeinderat . . . . .	132
2.2.4	Erster Bürgermeister. . . . .	133
2.3	Verhältnis Eigenbetrieb – Gemeinde . . . . .	134
3.	Gründungsvorgang. . . . .	136
4.	Rechnungslegung und Prüfungswesen . . . . .	136
5.	Unternehmensplanung . . . . .	138
6.	Steuerliche Behandlung. . . . .	139
6.1	Körperschaftsteuer/Kapitalertragsteuer . . . . .	139
6.2	Gewerbsteuer . . . . .	139
6.3	Umsatzsteuer . . . . .	139
7.	Vergaberecht . . . . .	140
8.	Rückabwicklung. . . . .	140
<b>Kapitel 9</b>		
<b>Kommunalunternehmen . . . . .</b>		<b>143</b>
1.	Mögliche Tätigkeiten. . . . .	143
2.	Verfassung. . . . .	143
2.1	Allgemeines . . . . .	143
2.2	Organe . . . . .	145
2.2.1	Vorstand . . . . .	145
2.2.2	Verwaltungsrat . . . . .	146
2.3	Gemeinsames Kommunalunternehmen (gKU) . . . . .	151
2.4	Kooperation mit Privaten . . . . .	153
3.	Gründungsvorgang. . . . .	154
3.1	Neugründung . . . . .	154
3.2	Umwandlung bestehender Betriebe/Unternehmen in Kommunalunternehmen . . . . .	155
4.	Rechnungslegung und Prüfungswesen . . . . .	156
5.	Unternehmensplanung . . . . .	157
6.	Steuerliche Behandlung. . . . .	158
6.1	Körperschaftsteuer/Kapitalertragsteuer . . . . .	158
6.2	Gewerbsteuer . . . . .	158
6.3	Umsatzsteuer . . . . .	159

7.	Vergaberecht . . . . .	159
8.	Rückabwicklung . . . . .	159
<b>Kapitel 10</b>		
	<b>Zweckverband . . . . .</b>	<b>161</b>
1.	Mögliche Tätigkeiten . . . . .	161
2.	Verfassung . . . . .	161
2.1	Allgemeines . . . . .	161
2.2	Verbandsversammlung. . . . .	163
2.3	Verbandsausschuss . . . . .	166
2.4	Verbandsvorsitzender . . . . .	166
3.	Gründungsvorgang . . . . .	167
4.	Rechnungslegung und Prüfungswesen . . . . .	168
5.	Unternehmensplanung . . . . .	169
6.	Steuerliche Behandlung . . . . .	169
7.	Vergaberecht . . . . .	169
8.	Rückabwicklung . . . . .	170
<b>Kapitel 11</b>		
	<b>Gesellschaft mit beschränkter Haftung (GmbH) . . . . .</b>	<b>173</b>
1.	Mögliche Tätigkeiten . . . . .	173
2.	Verfassung . . . . .	173
2.1	Allgemeines . . . . .	173
2.2	Geschäftsführung . . . . .	175
2.3	Aufsichtsrat . . . . .	177
2.3.1	Obligatorischer und fakultativer Aufsichtsrat . . . . .	177
2.3.2	Bestellung, Entsenderechte, Qualifikation . . . . .	178
2.3.3	Weisungsrechte, Informationsrechte der Gemeinde gegenüber Aufsichtsratsmitgliedern. . . . .	180
2.3.4	Aufgaben, Pflichten und Rechte der Aufsichtsratsmitglieder . . . . .	181
2.3.5	Verschwiegenheitspflicht . . . . .	183
2.3.6	Geschäftsgang, Öffentlichkeit der Aufsichtsratssitzung . . . . .	185
2.4	Gesellschafterversammlung. . . . .	187
3.	Gründungsvorgang . . . . .	189
4.	Rechnungslegung und Prüfungswesen . . . . .	190
5.	Unternehmensplanung . . . . .	191
6.	Steuerliche Behandlung . . . . .	191
6.1	Körperschaftsteuer/Kapitalertragsteuer . . . . .	191
6.2	Gewerbsteuer . . . . .	192
6.3	Umsatzsteuer . . . . .	192
7.	Vergaberecht . . . . .	192
8.	Rückabwicklung . . . . .	193

## **Kapitel 12**

<b>GmbH &amp; Co. KG</b> . . . . .	195
1. Mögliche Tätigkeiten. . . . .	195
2. Verfassung. . . . .	195
2.1 Die KG . . . . .	195
2.2 Die GmbH & Co. KG . . . . .	197
3. Gründungsvorgang. . . . .	198
4. Rechnungslegung und Prüfungswesen . . . . .	199
5. Unternehmensplanung . . . . .	199
6. Steuerliche Behandlung. . . . .	199
6.1 Besteuerungsverfahren . . . . .	199
6.2 Besteuerung natürlicher Personen als Kommanditisten. . . . .	200
6.3 Gewerbesteuer . . . . .	200
6.4 Umsatzsteuer . . . . .	201
7. Vergaberecht . . . . .	201
8. Rückabwicklung. . . . .	201

## **Kapitel 13**

<b>Genossenschaft</b> . . . . .	203
1. Mögliche Tätigkeiten. . . . .	203
1.1 Energie . . . . .	203
1.2 Soziales. . . . .	204
2. Verfassung. . . . .	205
2.1 Allgemeines . . . . .	205
2.2 Problem: Stimmrecht und gemeindliche Einflussnahme . . . . .	207
2.3 Organe . . . . .	210
2.4 Übersicht: Genossenschaft, GmbH & Co. KG und GmbH . . . . .	213
3. Gründungsvorgang. . . . .	214
4. Rechnungslegung und Prüfungswesen . . . . .	215
5. Steuerliche Behandlung. . . . .	216
5.1 Körperschaftsteuer/Kapitalertragsteuer . . . . .	216
5.2 Gewerbesteuer . . . . .	216
5.3 Umsatzsteuer . . . . .	216
6. Vergaberecht . . . . .	217
7. Rückabwicklung. . . . .	217

## **Kapitel 14**

<b>Aktiengesellschaft (AG)</b> . . . . .	219
1. Mögliche Tätigkeiten. . . . .	219
2. Verfassung. . . . .	219
2.1 Allgemeines . . . . .	219
2.2 Vorstand . . . . .	220
2.3 Aufsichtsrat . . . . .	221
2.4 Hauptversammlung . . . . .	222
3. Gründungsvorgang. . . . .	223

4.	Rechnungslegung und Prüfungswesen . . . . .	224
5.	Unternehmensplanung . . . . .	225
6.	Steuerliche Behandlung . . . . .	225
6.1	Körperschaftsteuer/Kapitalertragsteuer . . . . .	225
6.2	Gewerbesteuer . . . . .	226
6.3	Umsatzsteuer . . . . .	226
7.	Vergaberecht . . . . .	226
8.	Rückabwicklung . . . . .	226
<b>Kapitel 15</b>		
<b>Die Gemeinde und ihre Unternehmensbeteiligungen . . . . .</b>		<b>229</b>
1.	Sicherung gemeindlicher Einflussnahme . . . . .	229
2.	Vertretung der Gemeinde im Unternehmen . . . . .	230
3.	Haftung gemeindlicher Vertreter. . . . .	233
4.	Beteiligungsmanagement . . . . .	234
5.	Informationsrechte der Gemeinde gegenüber dem Unternehmen . . . . .	236
6.	Öffentlichkeit bei Behandlung von Angelegenheiten des Unternehmens im Gemeinderat? . . . . .	238
7.	Informationsansprüche Dritter gegenüber dem Unternehmen . . . . .	241
<b>Kapitel 16</b>		
<b>Anlagen . . . . .</b>		<b>243</b>
1.	Bilanz und GuV eines Kommunalunternehmens. . . . .	244
2.	Betriebswirtschaftliche Auswertung. . . . .	249
3.	Kostenstellenauswertung . . . . .	250
4.	Mustersatzung des VKU für Eigenbetriebe bayerischer Städte und Gemeinden . . . . .	252
5.	Satzung eines Kommunalunternehmens . . . . .	259
6.	Satzung eines gemeinsamen Kommunalunternehmens .	269
7.	Gesellschaftsvertrag für GmbH . . . . .	277
8.	Gesellschaftsvertrag für eine Komplementär-GmbH . . .	288
9.	Gesellschaftsvertrag für eine GmbH & Co. KG . . . . .	291
10.	Mustersatzung des GVB für Genossenschaften . . . . .	302
Stichwortverzeichnis. . . . .		313