

## Inhaltsverzeichnis

ABKÜRZUNGSVERZEICHNIS .....	XV
LITERATURVERZEICHNIS .....	XIX
<i>ERSTER TEIL: EINLEITUNG UND PROBLEMSTELLUNG</i> .....	1
A. EINLEITUNG .....	1
I. Abgrenzung des Themas .....	1
II. Die praktische Bedeutung des Themas .....	2
1. Die Bedeutung der Testamentsvollstreckung und ihrer Vergütung .....	2
a) Die wachsende Bedeutung der Testamentsvollstreckung .....	2
b) Die wachsende Bedeutung der Testamentsvollstreckervergütung .....	3
2. Die steuerliche Dimension der Testamentsvollstreckervergütung .....	4
B. PROBLEMSTELLUNG .....	7
I. Ungeklärte Fragen im Zusammenhang mit der steuerlichen Behandlung der Testamentsvollstreckervergütung .....	7
II. Gang der Darstellung .....	9
<i>ZWEITER TEIL: GRUNDLEGUNG</i> .....	10
C. DIE TÄTIGKEITEN UND DIE PERSON DES TESTAMENTSVOLLSTRECKERS .....	10
I. Die traditionellen Aufgaben eines Testamentsvollstreckers .....	11
II. Die Tätigkeitsfelder eines Testamentsvollstreckers in der modernen Kautelarpraxis .....	13

III. Die möglichen Testamentsvollstrecker .....	15
1. Der familienangehörige Einmal-Testamentsvollstrecker .....	16
2. Der Freiberufler - Testamentsvollstrecker .....	16
3. Berufsmäßige Testamentsvollstrecker .....	17
D. DIE VERGÜTUNG DES TESTAMENTSFULLSTRECKERS.....	19
I. Die Vergütung dem Grunde nach und ihre Fälligkeit.....	19
II. Die Höhe der Testamentsvollstreckervergütung .....	20
1. Die festgesetzte Testamentsvollstreckervergütung .....	20
a) Die Festsetzung durch den Erblasser (§ 2221 2. Alt. BGB).....	20
b) Anderweitige Festsetzungen .....	22
2. Die angemessene Vergütung i. S. des § 2221 1. Alt. BGB .....	23
a) Bestimmungsgrundsätze .....	23
b) Tabellen .....	23
E. DIE BEDEUTUNG DER ANGEMESSENHEIT FÜR DIE STEUERLICHE BEHANDLUNG DER TESTAMENTSFULLSTRECKERVERGÜTUNG ..	26
<i>DRITTER TEIL: DIE BESTEUERUNG DER TESTAMENTSFULLSTRECKER-     VERGÜTUNG BEI DEM TESTAMENTSFULLSTRECKER .....</i>	<i>29</i>
F. DIE BESTEUERUNG EINER ANGEMESSENEN TESTAMENTSFULLSTRECKERVERGÜTUNG .....	29
I. Besteuerung der Testamentsvollstreckervergütung mit Einkommensteuer/Körperschaftsteuer .....	30
1. Die Einordnung der Testamentsvollstreckervergütung in den Einkünftecatalog des § 2 Abs. 1 Satz 1 EStG .....	32
a) Die Funktion des § 18 Abs. 1 Nr. 3 EStG für die Besteuerung der Testamentsvollstreckervergütung.....	34
aa) § 18 Abs. 1 Nr. 3 EStG als abschließende Einordnungsnorm für die Testamentsvollstreckervergütung in den Catalog der Tätigkeits- und Einkunftsarten.....	34
bb) § 18 Abs. 1 Nr. 3 EStG als subsidiärer Auffangtatbestand .....	40
cc) § 18 Abs. 1 Nr. 3 EStG als Regeltatbestand für die Besteuerung der Testamentsvollstreckervergütung .....	43

b) Die Relevanz einer von § 18 Abs. 1 Nr. 3 EStG abweichenden Einordnung .....	45
c) Die abweichende Einordnung der Testamentsvollstreckervergütung in der finanzgerichtlichen Rechtsprechung .....	48
aa) "Primär" gewerbliche Einkünfte eines Testamentsvollstreckers .....	49
bb) Gewerbliche Einkünfte im Rahmen der sog. Vervielfältigungstheorie .....	54
cc) Einkünfte gemäß § 18 Abs. 1 Nr. 1 EStG .....	56
dd) Die Zuordnung zu anderen Einkunftsarten .....	63
ee) Zusammenfassung der Rechtsprechung .....	63
d) Einordnungen der Testamentsvollstreckervergütung in der Literatur ....	64
f) Die Einordnung der Testamentsvollstreckervergütung in den Einkünftecatalog des EStG - eigener Vorschlag - .....	66
aa) Verfassungsrechtliche Vorgaben für die Abgrenzung von Einkunfts- und Tätigkeitsarten .....	66
bb) Zuordnung zu § 18 Abs. 1 Nr. 3 EStG .....	67
cc) Abweichende Zuordnung zu den 'primär' gewerblichen Einkünften .....	69
dd) Anwendbarkeit der Vervielfältigungstheorie .....	76
ee) Abweichende Zuordnung zu § 18 Abs. 1 Nr. 1 EStG .....	80
ff) Abweichende Zuordnung zu den sonstigen Einkunftsarten .....	84
gg) Zusammenfassung .....	84
2. Das Erzielen von Einkünften bei Testamentsvollstreckungen .....	85
a) Die allgemeine Bedeutung des Tatbestandsmerkmals 'Erzielen' .....	85
b) Das Erzielen von Einkünften im Rahmen von Testamentsvollstreckungen .....	87
3. Die Tarifbelastung der Testamentsvollstreckervergütung .....	89
a) Besteuerung der Testamentsvollstreckervergütung mit dem Normaltarif .....	91
b) Tarifiermäßigung gem. § 34 Abs. 3 EStG .....	91
c) Anwendung des § 34 Abs. 3 EStG auf die Testamentsvollstreckervergütung .....	92
aa) Die Auffassung der finanzgerichtlichen Rechtsprechung .....	92
bb) Der Meinungsstand im Schrifttum .....	97
cc) Umfassende Anwendung des § 34 Abs. 3 EStG auf die Testamentsvollstreckervergütung .....	99
4. Zusammenfassung .....	102
II. Gewerbesteuerpflicht der Testamentsvollstreckervergütung .....	102

III. Erbschaftsbesteuerung einer angemessenen	
Testamentsvollstreckervergütung .....	104
1. Die angemessene Testamentsvollstreckervergütung als Vermächtnis	
i. S. des § 3 Abs. 1 Nr. 1 Alt. 3 ErbStG .....	105
2. Die angemessene Testamentsvollstreckervergütung als Erwerb	
i. S. des § 3 Abs. 2 Nr. 2 ErbStG .....	107
IV. Umsatzbesteuerung der Testamentsvollstreckertätigkeit .....	107
1. Die persönliche Steuerpflicht: Der Testamentsvollstrecker als	
umsatzsteuerlicher Unternehmer .....	108
a) Die Nachhaltigkeit der Einmal-Testamentsvollstreckung - die	
Meinungen in Rechtsprechung, Literatur und Verwaltung - .....	110
b) Beurteilung der Nachhaltigkeit .....	112
2. Die sachliche Steuerpflicht der Tätigkeit des Testamentsvollstreckers .....	114
a) Die Testamentsvollstreckertätigkeit als Leistung i. S. des	
Umsatzsteuerrechts .....	114
b) Bemessungsgrundlage und Steuersatz .....	119
G. BESONDERHEITEN BEI DER BESTEUERUNG EINER	
UNANGEMESSEN HOHEN TESTAMENTSFULLSTRECKER-	
VERGÜTUNG .....	122
I. Die rechtlichen und wirtschaftlichen Ursachen einer unangemessen	
hohen Testamentsvollstreckervergütung .....	123
II. Aufspaltung der unangemessen hohen Vergütung für steuerliche Zwecke .....	126
1. Die Ansicht in Rechtsprechung und Verwaltung .....	127
2. Die Meinungen in der Literatur und rechtliche Würdigung .....	128
III. Einkommensbesteuerung des unangemessenen Teils .....	129
1. Die Auffassung des RFH und die frühere Ansicht der Finanz-	
verwaltung .....	129
2. Die Rechtsprechung des BFH .....	129
3. Die Meinung des FG Berlin: Gewerbliche Einkünfte eines	
Testamentsvollstreckers bei unangemessen hoher Vergütung? .....	131
4. Der Meinungsstand in der Literatur .....	131
5. Zutreffende Besteuerung des unangemessenen Teils .....	132
IV. Die Besteuerung des unangemessenen Teils mit Erbschaft- und	
Schenkungsteuer .....	133

1. Konkurrenz von Einkommen- und Erbschaftsteuer .....	133
2. Erbschaftsteuerbarkeit des unangemessenen Teils .....	134
V. Umsatzbesteuerung des unangemessenen Teils .....	135
H. BESONDERHEITEN BEI DER BESTEUERUNG EINER UNANGEMESSEN NIEDRIGEN VERGÜTUNG .....	136
I. Gründe für eine Amtsausübung zu einer unangemessenen niedrigen Vergütung .....	136
II. Einkommensbesteuerung der unangemessen niedrigen Vergütung .....	138
1. Die Zuordnung einer unangemessen niedrigen Vergütung zu den Einkunfts- und Tätigkeitsarten des § 2 Abs. 1 Satz 1 EStG .....	138
2. Das Erzielen von Einkünften bei einer unangemessen niedrigen Vergütung .....	139
III. Die erbschaft- und schenkungsteuerliche Behandlung der Testamentsvollstreckung zu einer unangemessen niedrigen Vergütung .....	140
VIERTER TEIL: DER STEUERLICHE ABZUG DER TESTAMENTSFULLSTRECKERVERGÜTUNG .....	143
J. DIE STEUERLICHE BEHANDLUNG DER AUSGABE FÜR EINE ANGEMESSENE TESTAMENTSFULLSTRECKERVERGÜTUNG .....	143
I. Die Testamentsvollstreckervergütung als Betriebsausgabe bzw. Werbungskosten .....	144
1. Die Auffassung der finanzgerichtlichen Rechtsprechung .....	145
2. Die Ansichten in der Literatur .....	150
3. Erweiterter Abzug der Testamentsvollstreckungskosten .....	153
a) Betriebsausgabenabzug dem Grunde nach .....	153
b) Die Ermittlung der Höhe der Betriebsausgaben .....	157
c) Zusammenfassung .....	159
II. Die Testamentsvollstreckervergütung als Sonderausgabe .....	159
1. Die Testamentsvollstreckervergütung als dauernde Last .....	159
2. Steuerberatkungskosten im Rahmen der Testamentsvollstreckung .....	162
3. Ergebnis .....	164

III. Abzug der Testamentsvollstreckervergütung bei der Erbschaft- und Schenkungssteuer .....	164
1. Die Ansichten von Rechtsprechung und Literatur .....	165
2. Konstituierungsgebühr als abzugsfähiger Anteil .....	166
IV. Der Abzug der Vergütung bei der Wertermittlung eines Vermögens .....	168
K. BESONDERHEITEN BEIM ABZUG EINER UNANGEMESSENEN TESTAMENTSFULLSTRECKERVERGÜTUNG .....	170
I. Besonderheiten beim Betriebsausgabenabzug einer unangemessen hohen Testamentsvollstreckervergütung .....	170
II. Besonderheiten beim Sonderausgabenabzug einer unangemessen hohen Testamentsvollstreckervergütung .....	171
III. Besonderheiten beim Abzug einer unangemessen hohen Testaments- vollstreckervergütung von der Bemessungsgrundlage der Erbschaft- und Schenkungssteuer .....	172
FÜNFTER TEIL: SCHLUß .....	175
L. ZUSAMMENFASSUNG IN THESEN .....	175
M. RESÜMEE UND AUSBLICK .....	179