

Inhaltsübersicht

	Seite
Geleitwort der Herausgeber.....	V
Vorwort	VII
Inhaltsverzeichnis	XI
Abkürzungsverzeichnis	XIX
 Einleitung.....	 1
 A. Rahmenbedingungen der Einkünftekorrektur zwischen verbundenen Unternehmen	 5
I. Lieferungs- und Leistungsbeziehungen zwischen verbundenen Unternehmen.....	6
II. Fremdfinanzierung zwischen verbundenen Unternehmen	8
 B. Regelungen zur Einkünftekorrektur zwischen verbundenen Unternehmen	 15
I. Verrechnungspreisvorschriften	15
II. Vorschriften zur Abwehr gegen Unterkapitalisierung	69
III. Strukturvergleich von Verrechnungspreis- und Unterkapitalisierungsvorschriften.....	87
IV. Entstehung und Vermeidung wirtschaftlicher Doppelbesteuerung	91
 C. Vereinbarkeit der Einkünftekorrekturvorschriften mit höherrangigem Recht	 121
I. Verrechnungspreisvorschriften	121
II. Zinsschranke	307
 D. Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse.....	 461

Inhaltsübersicht

Literaturverzeichnis	467
Rechtsprechungsverzeichnis	533
Stichwortverzeichnis	559

Inhaltsverzeichnis

	Seite
Geleitwort der Herausgeber.....	V
Vorwort	VII
Inhaltsübersicht	IX
Abkürzungsverzeichnis	XIX
Einleitung.....	1
A. Rahmenbedingungen der Einkünftekorrektur zwischen verbundenen Unternehmen	5
I. Lieferungs- und Leistungsbeziehungen zwischen verbundenen Unternehmen.....	6
II. Fremdfinanzierung zwischen verbundenen Unternehmen	8
B. Regelungen zur Einkünftekorrektur zwischen verbundenen Unternehmen	15
I. Verrechnungspreisvorschriften	15
1. Verdeckte Gewinnausschüttung und verdeckte Einlage	15
a) Verdeckte Gewinnausschüttung.....	15
aa) Tatbestand	17
(1) Vermögensminderung oder verhinderte Vermögensmehrung	17
(2) Veranlassung durch das Gesellschaftsverhältnis.....	18
bb) Rechtsfolgen	22
b) Verdeckte Einlage	25
aa) Tatbestand	26
bb) Rechtsfolgen	28
c) Vorteilszuwendungen zwischen Schwestergesellschaften.....	30
d) Konkretisierung des Fremdvergleichs	32
aa) Tatsächlicher Fremdvergleich.....	34
bb) Hypothetischer Fremdvergleich.....	36
cc) Methoden der Verrechnungspreisermittlung.....	37
dd) Bandbreite von Verrechnungspreisen	41
(1) Die Ansichten der Rechtsprechung, der Finanzverwaltung und der OECD.....	42
(2) Stellungnahme	43

ee) Verrechnungspreisdokumentation.....	45
2. Berichtigung von Einkünften nach § 1 AStG	45
a) Tatbestand und Rechtsfolge	46
b) Konkurrenzverhältnis zur verdeckten Gewinnausschüttung und verdeckten Einlage.....	49
c) Bestimmung des verbleibenden Anwendungsbereichs des § 1 AStG.....	50
aa) Vergleich mit der verdeckten Einlage	52
(1) Einlagefähige Wirtschaftsgüter	53
(2) Unterschiedliche Bewertungsmaßstäbe	53
bb) Weitergehende Rechtsfolgen des § 1 AStG aufgrund der gesetzlichen Konkretisierung des Fremdvergleichs in § 1 Abs. 3 AStG	57
(1) Tatsächlicher und hypothetischer Fremdvergleich.....	58
(2) Bandbreiten von Verrechnungspreisen.....	60
(3) Preisanpassung bei immateriellen Wirtschaftsgütern	63
cc) Schätzung nach § 1 Abs. 4 AStG	67
3. Zwischenergebnis	68
II. Vorschriften zur Abwehr gegen Unterkapitalisierung	69
1. Unterkapitalisierungsregelungen vor Einführung der Zinsschranke	70
2. Die Zinsschranke der §§ 4h EStG, 8a KStG	73
a) Tatbestand	76
aa) Zinsabzugsbeschränkung	76
bb) Ausnahmen des § 4h Abs. 2 EStG	78
b) Rechtsfolgen	85
III. Strukturvergleich von Verrechnungspreis- und Unterkapitalisierungsvorschriften.....	87
IV. Entstehung und Vermeidung wirtschaftlicher Doppelbesteuerung	91
1. Schrankenwirkung des Art. 9 Abs. 1 OECD-MA	93
a) Verrechnungspreisvorschriften	93
aa) Verdeckte Gewinnausschüttung und verdeckte Einlage	95
bb) § 1 AStG.....	96
b) Unterkapitalisierungsvorschriften.....	100
c) Konsequenzen	106
2. Gegenberichtigung.....	110
a) Verrechnungspreisvorschriften	110
aa) Verständigungs- und Schiedsverfahren der DBA	111
bb) Das EU-Schiedsübereinkommen	113

cc) Vorabverständigungsvereinbarung – Advance Pricing Agreement.....	117
b) Unterkapitalisierungsvorschriften.....	117
3. Zwischenergebnis	119
C. Vereinbarkeit der Einkünftekorrekturvorschriften mit höherrangigem Recht	121
I. Verrechnungspreisvorschriften	121
1. Relevante unionsrechtliche Vorgaben	122
a) Die Bedeutung des primären Unionsrechts für die direkten Steuern	122
b) Der Gewährleistungsgehalt der Grundfreiheiten	125
aa) Diskriminierungsverbot	128
bb) Beschränkungsverbot.....	134
cc) Vergleichbarkeitsprüfung.....	139
(1) Vertikale Vergleichspaare.....	147
(i) Vergleichbarkeit im Inbound-Fall	147
(ii) Vergleichbarkeit im Outbound-Fall	152
(2) Horizontale Vergleichspaare	155
(i) Rechtsformwahlfreiheit.....	155
(ii) Finanzierungsneutralität.....	158
(iii) Abkommensrechtliche Meistbegünstigung.....	158
(iv) Unilaterale Meistbegünstigung	162
(v) Umgekehrte horizontale Diskriminierung	166
(3) Zusammenfassende Stellungnahme zur Vergleichbarkeitsprüfung	167
c) Rechtfertigung.....	170
aa) Geschriebene Rechtfertigungsgründe.....	170
bb) Ungeschriebene Rechtfertigungsgründe – Die „rule of reason“	171
2. Unionsrechtliche Würdigung der Verrechnungspreisvorschriften.....	179
a) Anwendungsbereich.....	180
aa) Abgrenzung der Niederlassungs- von der Kapitalverkehrsfreiheit	181
(1) Einkünftekorrektur nach § 1 AStG.....	184
(2) Einkünftekorrektur nach der verdeckten Gewinnausschüttung oder verdeckten Einlage	188
bb) Anwendbarkeit einer Grundfreiheit.....	188
b) Diskriminierungs- und Beschränkungsverbot	193
aa) § 1 AStG als spezifisch grenzüberschreitende Einkünfte betreffende Korrekturvorschrift	194
(1) Vertikale Diskriminierung.....	194

(i) Vergleichspaarbildung	195
(ii) Schlechterstellung des grenzüberschreitenden Sachverhalts	195
(a) Übereinstimmung mit dem Fremdvergleichsgrundsatz	200
(b) Personenübergreifende Betrachtungsweise.....	203
(c) Abkommensrechtlich zwingend vereinbarer Ausgleich.....	204
(d) § 1 AStG als Verteilungsnorm im Sinne der Rs. <i>Gilly?</i>	207
(iii) Vergleichbarkeitsprüfung	210
(a) Ausdifferenzierung der Vergleichspaarbildung.....	211
(b) Rechtliche und tatsächliche Vergleichbarkeit	213
(2) Horizontale Diskriminierung	216
(i) Rechtsformwahlfreiheit.....	216
(ii) Abkommensrechtliche Meistbegünstigung.....	218
bb) Verdeckte Gewinnausschüttung und verdeckte Einlage als unterschiedslos anwendbare Einkünftekorrekturvorschriften	219
(1) Vergleichspaarbildung	220
(2) Schlechterstellung des grenzüberschreitenden Sachverhalts	220
(i) Wirtschaftliche Doppelbesteuerung	221
(a) Die Rechtsprechung des EuGH.....	222
(b) Unionsrechtskonformität der wirtschaftlichen Doppelbesteuerung.....	225
(ii) Materielles Korrespondenzprinzip	228
cc) Zwischenergebnis	230
c) Rechtfertigung.....	230
aa) Abzulehnende Rechtfertigungsgründe.....	231
bb) Wahrung der steuerlichen Kohärenz	233
(1) Spätere Veräußerung oder Liquidation einer Tochtergesellschaft.....	238
(2) Korrespondierende Gegenberichtigung im anderen Staat	239
(i) Zulässigkeit einer personen- und staatenübergreifenden Betrachtungsweise	240
(ii) Unmittelbarer Zusammenhang.....	243
(iii) Äquivalenter Ausgleich.....	245
(3) Kohärenz des steuerlichen Gesamtsystems	247
cc) Verhinderung der Steuerumgehung und Wahrung der Aufteilung der Besteuerungsbefugnisse	248

(1)	Verhinderung der Steuerumgehung	248
(i)	Zwingender Grund des Allgemeininteresses	248
(ii)	Verhinderung der Steuerumgehung bei Lieferungs- und Leistungsbeziehungen zwischen verbundenen Unternehmen	255
(2)	Gesamtbetrachtung mit dem Ziel der Wahrung der Aufteilung der Besteuerungsbefugnisse	257
(i)	Die Rechtsprechung zur grenzüberschreitenden Ergebnisverrechnung	257
(ii)	Die Rechtsprechung zu Unterkapitalisierungsvorschriften	262
(iii)	Die Rechtsprechung zur belgischen Verrechnungspreisvorschrift in der Rs. <i>SGI</i>	268
(iv)	Stellungnahme	270
(3)	Anwendung auf § 1 AStG	275
(i)	Verfolgung der Ziele und Geeignetheit	275
(ii)	Erforderlichkeit	276
(a)	Möglichkeit zum Nachweis wirtschaftlicher Gründe	276
(aa)	Anzuerkennende außersteuerliche Gründe	281
(bb)	Anwendung auf § 1 AStG	285
(b)	Fremdüblichkeit der Einkünftekorrektur des § 1 AStG	287
(c)	Anerkennungsgrundsatz	290
(iii)	Verhältnismäßigkeit i.e.S.	291
(a)	Wirtschaftliche Doppelbesteuerung	292
(b)	Zusätzliche Verwaltungsauflagen	295
d)	Rechtsfolgen des Verstoßes gegen die Niederlassungsfreiheit	297
e)	Zwischenergebnis	301
3.	Verrechnungspreiskorrektur <i>de lege ferenda</i>	303
II.	Zinsschranke	307
1.	Vorgaben höherrangigen Rechts	308
a)	Sekundäres Unionsrecht: Die Zins-Lizenzgebühr-Richtlinie	308
b)	Verfassungsrecht	316
aa)	Allgemeiner Gleichheitssatz, Art. 3 Abs. 1 GG	317
(1)	Leistungsfähigkeitsprinzip	319
(i)	Subjektives Nettoprinzip	322
(ii)	Objektives Nettoprinzip	322
(2)	Gebot der Folgerichtigkeit	326
(3)	Gebot der Gleichbehandlung der Einkunftsarten	330
(4)	Rechtsformneutralität	331

(5) Rechtfertigung.....	332
(i) Vom bloßen Willkürverbot bis zur strengen Verhältnismäßigkeitsprüfung	333
(ii) Legitime Rechtfertigungsgründe.....	337
bb) Die Eigentumsgarantie des Art. 14 GG	338
2. Unionsprimärrechtliche Würdigung der Zinsschranke.....	341
a) Anwendungsbereich.....	342
aa) Abgrenzung der Niederlassungs- von der Kapitalverkehrsfreiheit	342
bb) Anwendbarkeit einer Grundfreiheit.....	343
b) Diskriminierungs- und Beschränkungsverbot	345
aa) Vertikale Diskriminierung.....	345
(1) Escape-Klausel und in EWR-Staaten ansässige Konzerne	345
(2) Abkommensrechtlich freigestellte Zinserträge	347
(3) Vermeidung der Zinsschranke mit Hilfe der Organschaft	349
(i) Vergleichspaarbildung und rechtliche Ungleichbehandlung	355
(ii) Schlechterstellung des grenzüberschreitenden Sachverhalts	361
(iii) Vergleichbarkeitsprüfung	365
bb) Horizontale Diskriminierung	368
cc) Beschränkung.....	370
(1) Überwiegende Erfassung grenzüberschreitender Sachverhalte	370
(2) Wirtschaftliche Doppelbesteuerung	371
dd) Zwischenergebnis	373
c) Rechtfertigung.....	373
aa) Escape-Klausel und in EWR-Staaten ansässige Konzerne	374
bb) Abkommensrechtlich freigestellte Zinserträge.....	375
cc) Vermeidung der Zinsschranke mit Hilfe der Organschaft	377
(1) Wahrung der steuerlichen Kohärenz	377
(2) Territorialitätsprinzip.....	379
(3) Verhinderung der Steuerumgehung und Wahrung der Aufteilung der Besteuerungsbefugnisse	383
(i) Verfolgung der Ziele und Geeignetheit	384
(ii) Erforderlichkeit	385
d) Rechtsfolgen der Verstöße gegen die Niederlassungsfreiheit.....	389
aa) Zu den Rechtsfolgen im Einzelnen	389

bb)	Zur Erfüllung der übrigen Voraussetzungen der Organschaft, insbesondere zum Gewinnabführungsvertrag	391
	(1) Zivilrechtliche Zulässigkeit des grenzüberschreitenden Gewinnabführungsvertrags	392
	(2) Schlussfolgerungen	394
e)	Zwischenergebnis	396
3.	Unionssekundärrechtliche Würdigung der Zinsschranke	398
	a) Zum Wortlaut der ZLRL	399
	b) Zu den Zielsetzungen der ZLRL	403
4.	Verfassungsrechtliche Würdigung der Zinsschranke	406
	a) Der allgemeine Gleichheitssatz des Art. 3 Abs. 1 GG	406
	aa) Persönlicher Anwendungsbereich.....	407
	bb) Verstoß gegen das objektive Nettoprinzip als Subprinzip des Leistungsfähigkeitsprinzips	407
	(1) Keine Kompensation durch den Zinsvortrag	410
	(2) Auch keine Kompensation durch den EBITDA-Vortrag.....	413
	cc) Verstoß gegen die folgerichtige Umsetzung des einfachgesetzlichen objektiven Nettoprinzips	413
	dd) Rechtfertigung	415
	(1) Gegenfinanzierung im Rahmen der Unternehmenssteuerreform 2008	417
	(2) Verhinderung der Steuerumgehung.....	418
	(i) Verfolgung des Ziels und Geeignetheit.....	422
	(ii) Erforderlichkeit	423
	(iii) Inbezugnahme des internationalen Steuerwettbewerbs	425
	(3) Europarechtskonformität.....	427
b)	Die Eigentumsgarantie des Art. 14 GG	428
c)	Zwischenergebnis	431
5.	Unterkapitalisierung <i>de lege ferenda</i>	433
	a) Spezifisch im grenzüberschreitenden Fall anwendbare Gesellschafter-Fremdfinanzierungsvorschrift	435
	aa) Zulässigkeit einer Missbrauchstypisierung.....	435
	(1) Die Rechtsprechung des EuGH.....	437
	(i) Thin Cap und Lammers & Van Cleef.....	437
	(ii) Cadbury Schweppes	439
	(iii) CFC and Dividend, Jobra und SGI	440
	(2) Die Ansicht der Kommission	441
	(3) Exkurs: Bericht des OECD Committee on Fiscal Affairs.....	441

(4) Schlussfolgerungen	442
(i) Zur Zulässigkeit einer Missbrauchstypisierung im Allgemeinen.....	442
(ii) Zur Zulässigkeit eines „safe haven“ im Speziellen	444
bb) Grundzüge eines § 8a KStG-E.....	447
(1) Missbrauchsvermutung	447
(i) Persönlicher Anwendungsbereich	447
(ii) Sachlicher Anwendungsbereich	449
(2) Gegenbeweis wirtschaftlicher Gründe	450
(3) Rechtsfolge.....	452
(4) Ein Formulierungsvorschlag	453
b) Gemeinsame konsolidierte Körperschaftsteuer- Bemessungsgrundlage	455
c) Zwischenergebnis	459
D. Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse	461
Literaturverzeichnis.....	467
Rechtsprechungsverzeichnis	533
I. Entscheidungen des Europäischen Gerichtshofs	533
II. Schlussanträge der Generalanwälte beim Europäischen Ge- richtshof	545
III. Entscheidungen des Bundesverfassungsgerichts	547
IV. Entscheidungen des Bundesfinanzhofs.....	551
V. Entscheidungen der Finanzgerichte	556
VI. Entscheidungen des Bundesgerichtshofs.....	557
VII. Entscheidungen sonstiger Gerichte.....	558
Stichwortverzeichnis	559