

# Inhaltsverzeichnis

|   |    |
|---|----|
| Vorwort .....   | 9  |
| Inhaltsverzeichnis.....   | 11 |
| Einleitung .....  | 19 |
| Kapitel 1: Historie zur Geschäftsveräußerung im Ganzen .....  | 23 |
| A. Meilensteine der deutschen Umsatzsteuer.....   | 23 |
| B. Historie der Umsatzbesteuerung von Geschäftsveräußerungen<br>im Ganzen .....                                   | 25 |
| I. Bruttoumsatzsteuersystem.....  | 25 |
| 1. Nichtsteuerbarkeit der Geschäftsveräußerung.....   | 26 |
| 2. Steuerbarkeit und Steuerpflicht der Geschäftsveräußerung.....  | 31 |
| a) Entwicklung der Rechtsprechung .....   | 31 |
| b) Partenkirchener Verordnung.....  | 32 |
| aa) Grundsatz der Steuerbarkeit.....  | 32 |
| bb) Ausnahme der Steuerbefreiung .....  | 35 |
| Exkurs: Haftung bei Geschäftsveräußerungen in der<br>(Reichs-) Abgabenordnung und im Umsatz-<br>steuerrecht ..... | 35 |
| c) UStDB 1938 und UStDB 1951 .....  | 37 |
| II. Nettoumsatzsteuersystem .....   | 39 |
| 1. UStG 1967 bis 1993 .....   | 39 |
| a) Entgeltliche Geschäftsveräußerung.....   | 40 |
| b) Unentgeltliche Geschäftsveräußerung .....  | 40 |
| c) Teilentgeltliche Geschäftsveräußerung.....   | 42 |
| d) Einbringung und Umwandlung als Geschäftsveräußerung ....   | 43 |
| e) Zusammenfassung .....  | 44 |
| 2. UStG 1993 und derzeit geltende Rechtslage .....  | 44 |
| a) § 1 Abs. 1a UStG .....   | 45 |
| b) § 15a Abs. 10 UStG (bis 2004: § 15a Abs. 6a UStG).....   | 45 |
| Exkurs: Land- und forstwirtschaftliche Geschäftsveräußerungen .....   | 46 |
| C. Zusammenfassung .....  | 48 |

|  |    |
|--|----|
| Kapitel 2: Europarechtliche Grundlagen.....  | 51 |
| A. Steuerharmonisierung als Teil des Binnenmarktkonzeptes .....  | 51 |
| I. Grundlagen und Notwendigkeit der Umsatzsteuerharmonisierung .....   | 53 |
| II. Rechtsquellen und Grenzen der (Umsatzsteuer-)Harmonisierung .....  | 55 |
| III. Harmonisierung der Umsatzsteuern .....  | 56 |
| B. Mitgliedstaatliche Umsetzungs- und Rechtsanwendungspflichten als Folge der Umsatzsteuerharmonisierung ..... | 58 |
| I. Formelle und materielle Umsetzungsanforderungen .....   | 58 |
| II. Grundlagen der mehrwertsteuerlichen Rechtsanwendung .....  | 60 |
| 1. Unmittelbare Anwendbarkeit bzw. Wirkung von Richtlinien .....   | 61 |
| 2. Richtlinienkonforme Auslegung .....   | 63 |
| 3. Vorgehensweise der Rechtsanwendung im Mehrwertsteuerrecht .....   | 65 |
| a) Autonome Richtlinienauslegung.....  | 66 |
| aa) Grammatikalische Auslegung .....   | 66 |
| bb) Teleologische Auslegung .....  | 67 |
| cc) Systematische Auslegung.....   | 67 |
| dd) Historische Auslegung .....  | 68 |
| b) Heranziehung anderer (Steuer-)Rechtsgebiete.....  | 69 |
| c) Richtlinienkonforme Auslegung der nationalen Vorschrift ...   | 70 |
| d) Konsequenzen aus dem Scheitern der richtlinienkonformen Auslegung.....                                      | 72 |
| III. Zusammenfassung .....   | 73 |
| C. Ausgewählte Grundsätze der Mehrwertsteuer.....  | 74 |
| I. Die Mehrwertsteuer als indirekte Steuer und allgemeine Verbrauchsteuer .....                                | 75 |
| II. Neutralität der Mehrwertsteuer.....  | 76 |
| 1. Konsumbelastungsneutralität .....   | 76 |
| 2. Wettbewerbsneutralität.....   | 78 |
| Kapitel 3: Europarechtliche Vorgaben zur Geschäftsveräußerung im Ganzen ..                                     | 81 |
| A. Der Mehrwertsteuerpflichtige und das Unternehmensvermögen .....   | 81 |
| I. Anwendungsbereich der Mehrwertsteuer .....  | 81 |
| II. Der Mehrwertsteuerpflichtige .....   | 82 |
| 1. Wirtschaftliche Tätigkeit.....  | 82 |
| a) Begriffsbestimmung.....   | 82 |
| b) Ausprägung der wirtschaftlichen Tätigkeit.....  | 83 |
| 2. Selbständigkeit .....   | 86 |
| III. Unternehmerische Tätigkeit .....  | 86 |
| IV. Die Unternehmenssphäre .....   | 87 |
| V. Bildung von Unternehmensvermögen.....   | 91 |

|     |   |     |
|-----|---|-----|
| 1.  | Allgemeines.....  | 92  |
| 2.  | Originäre Bildung von Unternehmensvermögen.....   | 93  |
| 3.  | Derivative Bildung von Unternehmensvermögen .....   | 94  |
| a)  | Handeln als Steuerpflichtiger.....  | 94  |
| b)  | Unternehmensvermögen im Zusammenhang mit ausschließlich originär unternehmerischer Tätigkeit .....                        | 98  |
| c)  | Unternehmensvermögen im Zusammenhang mit derivativ unternehmerischer Tätigkeit .....                                      | 99  |
| aa) | Notwendiges Unternehmensvermögen und Nutzungsänderung .....   | 99  |
| bb) | Gewillkürtes Unternehmensvermögen und gewillkürtes Nichtunternehmensvermögen.....   | 100 |
| cc) | Gewillkürtes Unternehmensvermögen und Zuordnungsentscheidung .....  | 102 |
| dd) | Art. 168a MwStSystRL.....   | 102 |
| ee) | Notwendiges Nichtunternehmensvermögen im Zusammenhang mit ausschließlich nichtunternehmerischer Tätigkeit .....           | 103 |
| ff) | Notwendiges (Nicht-)Unternehmensvermögen im Zusammenhang mit unternehmerischer und nichtunternehmerischer Tätigkeit ..... | 104 |
| (1) | Grundsatz: Beteiligungen als notwendiges Nichtunternehmensvermögen .....  | 104 |
| (2) | Ausnahme: Beteiligungen als notwendiges Unternehmensvermögen .....  | 106 |
| (3) | Beschränktes Zuordnungswahlrecht im Zusammenhang mit unternehmerischen und nichtunternehmerischen Tätigkeiten .....       | 108 |
| 4.  | Passives Unternehmensvermögen .....   | 109 |
| VI. | Konsequenzen aus der Zuordnung zum Unternehmensvermögen.....  | 109 |
| 1.  | Eingangsumsätze .....   | 110 |
| 2.  | Ausgangsumsätze .....   | 111 |
| a)  | Grundfall.....  | 111 |
| b)  | Sonderfall der Gesamt- oder Teilvermögensübertragung ....   | 112 |
| B.  | Die Übertragung von Gesamt- und Teilvermögen gemäß Art. 19 und 29 MwStSystRL.....   | 113 |
| I.  | Grundlagen der spezifischen unionsrechtsautonomen Auslegung ....  | 113 |
| 1.  | Historie, Regelungszusammenhang und Zweck.....  | 114 |
| a)  | Historie und Systematik.....  | 114 |
| b)  | Zweck der Regelungen .....  | 117 |
| c)  | Zweckanalyse im Lichte der europarechtlichen Grundlagen .....   | 119 |
| aa) | Verbrauchssteuer- und belastungsneutralitäts-teleologische Analyse .....  | 119 |

|   |     |
|---|-----|
| bb) Unternehmerfreiheitsteleologische Analyse.....                                    | 122 |
| (1) Unternehmerfreiheit der an der Unternehmens-<br>transaktion Beteiligten .....     | 122 |
| (2) Wettbewerbsfreiheit von nicht an der<br>Unternehmenstransaktion Beteiligten ..... | 126 |
| cc) Zwischenfazit .....   | 128 |
| 2. Spezifische Rechtsanwendung .....  | 129 |
| a) Unmittelbare Anwendung von Art. 19 und<br>29 MwStSystRL? .....                     | 129 |
| b) Unionsrechtliche Auslegungshilfen .....  | 131 |
| aa) Richtlinie 2009/133/EG .....  | 131 |
| bb) Richtlinie 2008/7/EG .....  | 132 |
| cc) Richtlinie 2001/23/EG .....   | 133 |
| II. Grundsätzliche unionsrechtliche Anwendungsvoraussetzungen .....                   | 133 |
| 1. Mitgliedstaatliche Umsetzung .....   | 133 |
| 2. Leistungen als unionsrechtliche Grundanwendungsvoraus-<br>setzung.....             | 134 |
| a) Übertragung von Unternehmensvermögen durch<br>Lieferung oder Dienstleistung .....  | 134 |
| b) Einfluss des nationalen Zivil- und Umsatzsteuerrechts?.....                        | 135 |
| III. Spezifische unionsrechtliche Anwendungsvoraussetzungen.....                      | 136 |
| 1. Übertragung.....   | 136 |
| a) Grundfall der Übertragung.....   | 136 |
| b) Entgeltliche oder unentgeltliche Übertragung .....                                 | 138 |
| c) Übertragung durch Einbringung in eine Gesellschaft .....                           | 138 |
| 2. Gegenstand der Übertragung.....  | 139 |
| a) Gesamtvermögen .....   | 139 |
| b) Teilvermögen .....   | 143 |
| 3. Ungeschriebene Anwendungsvoraussetzungen.....                                      | 146 |
| a) Übertragung an einen anderen Steuerpflichtigen .....                               | 146 |
| b) Fortführungsabsicht des Erwerbers.....   | 148 |
| 4. Zwischenfazit .....  | 151 |
| IV. Unionsrechtliche Rechtsfolgen.....  | 152 |
| 1. Nichtsteuerbarkeit der Übertragung .....   | 153 |
| 2. Rechtsnachfolge .....  | 153 |
| a) Wirkung der Rechtsnachfolge.....   | 154 |
| b) Weiteres Mitgliedstaaten- Wahlrecht?.....  | 157 |
| V. Vermeidung von Wettbewerbsverzerrungen und Steuerum-<br>gehungen .....             | 158 |
| 1. Vermeidung von Wettbewerbsverzerrungen .....                                       | 158 |
| 2. Vermeidung von Steuerhinterziehungen und -umgehungen .....                         | 159 |
| VI. Reformanregung.....   | 159 |

|   |     |
|---|-----|
| Kapitel 4: Analyse der nationalen Umsetzungsnormen .....  | 163 |
| A. Umsetzung der Richtlinienvorgaben durch das Umsatzsteuergesetz .....                                     | 163 |
| I. Erfüllung der formellen Umsetzungsanforderungen?.....  | 164 |
| II. Umsetzung von Art. 19 und 29 MwStSystRL? .....  | 166 |
| B. Nationale Auslegungshilfen .....   | 168 |
| I. § 10 Abs. 3 UStG 1980 .....  | 169 |
| II. § 75 AO .....   | 170 |
| III. § 16 EStG .....  | 172 |
| IV. §§ 15, 20 und 24 UmwStG .....   | 173 |
| C. Begriffsbestimmung und Grundanwendungsvoraussetzungen der<br>Geschäftsveräußerung im Ganzen .....        | 174 |
| I. Begriffsbestimmung .....   | 174 |
| II. Grundanwendungsvoraussetzungen der Geschäftsveräußerung<br>im Ganzen .....                              | 176 |
| D. Spezifische Anwendungsvoraussetzungen der Geschäftsveräußerung<br>im Ganzen .....                        | 180 |
| I. Geschäftsveräußerung eines Unternehmers an einen anderen<br>Unternehmer für dessen Unternehmen .....     | 180 |
| II. Übereignung bzw. Einbringung in eine Gesellschaft .....   | 183 |
| 1. Übereignung im Sinne des § 1 Abs. 1a S. 2 UStG .....   | 185 |
| a) Umsatzsteuerliche Übereignung von materiellen<br>Vermögensgegenständen durch Lieferungen.....            | 187 |
| b) Umsatzsteuerliche Übereignung von immateriellen<br>Vermögensgegenständen durch sonstige Leistungen ..... | 189 |
| 2. Einbringung in eine Gesellschaft im Sinne des § 1<br>Abs. 1a S. 2 UStG .....                             | 191 |
| 3. Zwischenfazit .....  | 192 |
| III. Tauglicher Übertragungsgegenstand der Geschäftsveräußerung.....  | 193 |
| 1. Unternehmen im Ganzen.....   | 193 |
| a) Übereignung des Unternehmens als solches .....   | 194 |
| aa) Unternehmen aus Sicht des Übertragenden<br>(Einstellung der Tätigkeit) .....                            | 195 |
| bb) Unternehmen aus Sicht des Übernehmenden<br>(subjektive Fortführungsabsicht) .....                       | 196 |
| cc) Unternehmen vor und nach Übertragung .....  | 201 |
| b) Vermögensübergabe (objektive Fortführungs-<br>möglichkeit).....  | 207 |
| aa) Begriff der wesentlichen Betriebsgrundlage .....  | 208 |
| bb) Übereignung der wesentlichen Betriebsgrundlagen .....   | 211 |
| cc) Nutzung der erworbenen wesentlichen Betriebs-<br>grundlagen .....                                       | 217 |

|  |     |
|--|-----|
| dd) Umfang der Vermögensübergang und Konsequenzen aus der Zurückhaltung von unwesentlichen Vermögensgegenständen ..... | 218 |
| c) Betriebsübertragung im Ganzen.....  | 219 |
| aa) Verknüpfung der Tatbestandsmerkmale durch Gesamtwürdigung.....   | 219 |
| bb) Temporal- und Kausalzusammenhang .....   | 221 |
| 2. In der Gliederung eines Unternehmens gesondert geführter Betrieb im Ganzen .....                                    | 223 |
| a) Betrieb.....  | 223 |
| b) Gliederung eines Unternehmens .....   | 225 |
| c) Gesondert geführt .....   | 226 |
| aa) Tätigkeitsbezogenheit .....  | 226 |
| bb) Gegenstandsbezogenheit .....   | 228 |
| cc) Vermittelnde Ansicht („gesondert geführter Betrieb“) .....   | 230 |
| d) Zusammenfassung als umsatzsteuerlicher Teilbetrieb .....  | 230 |
| e) Teilbetriebsübertragung im Ganzen.....  | 234 |
| E. Rechtsfolgen einer Geschäftsveräußerung im Ganzen .....   | 235 |
| I. Nichtsteuerbarkeit (§ 1 Abs. 1a S. 1 und 2 UStG).....   | 235 |
| II. Rechtsnachfolge (§ 1 Abs. 1a S. 3 UStG) .....  | 237 |
| 1. Umfang der Rechtsnachfolge .....  | 238 |
| a) Umsatzsteuerliche Gesamtrechtsnachfolge.....  | 238 |
| b) Umsatzsteuerliche Einzelrechtsnachfolge und Sonderrechtsnachfolge.....  | 239 |
| c) Zwischenfazit.....  | 244 |
| 2. Folgen der vermögensgegenstandsbezogenen Einzelrechtsnachfolge .....  | 245 |
| a) Deklaratorische Wirkung von § 15a Abs. 10 S. 1 UStG.....  | 245 |
| b) Auskunftsanspruch gemäß § 15a Abs. 10 S. 2 UStG.....  | 247 |
| 3. Systemfragen zur Rechtsnachfolge .....  | 251 |
| a) Bindung an die Zuordnungsentscheidung des Veräußerers.....  | 251 |
| b) Nichtregelunternehmer als Erwerber .....  | 252 |
| c) Nichtregelunternehmer als Veräußerer .....  | 254 |
| F. Zusammenfassung .....   | 255 |

## Kapitel 5: Ausgewählte Anwendungsbereiche und Praxisfragen ..... 261

|                                     |     |
|-------------------------------------|-----|
| A. Erbfall.....                     | 261 |
| B. Erbauseinandersetzung .....      | 263 |
| C. Vorweggenommene Erbfolge.....    | 264 |
| D. Umwandlungen nach dem UmwG ..... | 265 |

|  |         |
|--|---------|
| I. Verschmelzung.....  | 265     |
| II. Spaltung.....  | 267     |
| III. Vermögensübertragung .....  | 269     |
| IV. Formwechsel .....  | 270     |
| E. Einbringung und Vermögenseinzelübertragung .....                                      | 271     |
| F. Land- und forstwirtschaftliche Geschäftsveräußerung .....                             | 272     |
| G. Share Deal als Geschäftsveräußerung im Ganzen .....                                   | 274     |
| H. Wettbewerbsverbote im Zusammenhang mit einer Geschäfts-<br>veräußerung im Ganzen..... | 280     |
| I. Vorsteuerabzug bei Leistungen im Zusammenhang mit der<br>Geschäftsveräußerung .....   | 283     |
| 1. Vorsteuerabzug des Erwerbers .....  | 283     |
| 2. Vorsteuerabzug des Veräußerers .....  | 284     |
| <br>Zusammenfassung der Ergebnisse und Ausblick .....                                    | <br>289 |
| <br>Literaturverzeichnis.....  | <br>293 |