

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XIX
Literaturverzeichnis	XXIV

Erster Teil. Einleitung	1
-------------------------------	---

Zweiter Teil. Zivilrechtliche Grundlagen der vermögensverwaltenden Personengesellschaft	7
--	---

A. Einleitung	8
---------------------	---

B. Die Personengesellschaft	10
-----------------------------------	----

I. Gesellschaftsrecht	10
-----------------------------	----

1. Die Gesellschaft bürgerlichen Rechts	10
---	----

a) Allgemeines	10
----------------------	----

b) Gesellschafterrechte	12
-------------------------------	----

c) Organe und Vertretung	13
--------------------------------	----

d) Haftung gegenüber Dritten	13
------------------------------------	----

2. Die Offene Handelsgesellschaft	14
---	----

a) Allgemeines	14
----------------------	----

b) Gesellschafterrechte	17
-------------------------------	----

c) Organe und Vertretung	17
--------------------------------	----

d) Haftung gegenüber Dritten	18
------------------------------------	----

3. Die Kommanditgesellschaft	18
------------------------------------	----

a) Allgemeines	18
----------------------	----

b) Gesellschafterrechte	19
-------------------------------	----

c) Organe und Vertretung	19
--------------------------------	----

d) Haftung gegenüber Dritten	20
------------------------------------	----

4. Die (atypisch) stille Gesellschaft	21
---	----

a) Allgemeines	21
----------------------	----

b) Gesellschafterrechte	23
-------------------------------	----

c) Haftung gegenüber Dritten	23
------------------------------------	----

5. Die Partnerschaftsgesellschaft	24
---	----

6. Europäische wirtschaftliche Interessenvereinigung	25
--	----

a) Allgemeines	25
----------------------	----

b) Gesellschafterrechte	26
-------------------------------	----

c) Organe und Vertretung	26
--------------------------------	----

d) Haftung gegenüber Dritten	26
------------------------------------	----

II. Erb- und Schenkungsrecht	27
------------------------------------	----

1. Poolverträge	27
-----------------------	----

2. Voraussetzungen für die steuerliche Begünstigung bei Pool- verträgen von vermögensverwaltenden Personengesellschaften ...	28
---	----

a) Kreis der Gesellschafter	28
-----------------------------------	----

b) Mindestbeteiligung	28
-----------------------------	----

c) Einheitliche Verfügung	30
---------------------------------	----

d) Zeitpunkt der Poolregelung	32
-------------------------------------	----

e) Form einer Poolregelung	32
----------------------------------	----

III. Familienrecht	32
--------------------------	----

1. Familiengesellschaft	32
-------------------------------	----

a) Allgemeines	32
----------------------	----

b) Gründe für Familiengesellschaften	33
--	----

c) Ausgestaltungsform als Personengesellschaft	35
--	----

aa) Rechtsform der Familiengesellschaft	35
---	----

bb) Gesellschaftsvertragliche Möglichkeiten	35
---	----

Inhaltsverzeichnis

2. Probleme bei der Konzeption von Familiengesellschaften	36
a) Schriftformerfordernis des Gesellschaftsvertrags	36
b) Beteiligungen von Minderjährigen	37
aa) Einwilligung des gesetzlichen Vertreters	37
bb) Außerordentliches Kündigungsrecht	40
IV. Arbeitsrecht	41
1. Allgemeines	41
2. Aufsichtsrat	42
Dritter Teil. Nationales Steuerrecht	45
Kapitel 1. Die vermögensverwaltende Personengesellschaft	
im Ertragsteuerrecht	47
A. Einleitung	49
I. Vermögensverwaltende Personengesellschaften im Steuerrecht	49
II. Systematisierung der Besteuerung vermögensverwaltender Personen-	
gesellschaften	50
B. Grundsätze der Ertragsbesteuerung einer vermögensverwaltenden	
Personengesellschaft	52
I. Qualifikation und Abgrenzung	52
1. Grundsystem Dualismus der Einkunftsarten	52
2. Verwirklichung des Einkünftebestandes/Liebhabelei	53
3. Begriffsbestimmung und Abgrenzung zur Gewerblichkeit	55
a) Abgrenzung aufgrund der Tätigkeit der Gesellschaft	56
aa) Gewerblicher Wertpapierhandel	57
bb) Gewerbliche Vermietung	58
cc) Gewerblicher Grundstückshandel	59
dd) Betriebsaufspaltung	59
b) Gewerbliche Prägung; § 15 Abs. 3 Nr. 2 EStG	60
c) Infektion; § 15 Abs. 3 Nr. 1 EStG	61
II. Ermittlung und Verteilung der Überschüsse der Einnahmen über	
die Werbungskosten (§ 2 Abs. 2 Nr. 2 EStG) bei der vermögens-	
verwaltenden Personengesellschaft	64
1. Grundsätze der Überschussermittlung bei der vermögens-	
verwaltenden Personengesellschaft	64
a) Allgemein	64
b) Einnahmen	65
c) Werbungskosten	65
2. Buchführung und Bilanzierung	68
a) Steuerliche Buchführungs- und Bilanzierungspflicht	68
b) Nutzung vorhandener Aufzeichnungen	69
3. Einkünftezurechnung	69
a) Notwendigkeit der Zurechnung	69
b) Gesetzliche Vorgaben	70
c) (Gesellschafts-)vertragliche Regelungen	70
d) Verfahrensrecht	71
4. § 8c KStG	72
III. Rechtsbeziehungen zwischen Gesellschaft und Gesellschafter	
sowie zwischen Gesellschaftern	74
1. Leistungsbeziehungen	74
a) Gesellschafter an Gesellschaft	74
aa) Mögliche Ausgestaltungen der Gegenleistung	74
(1) Schuldrechtrechtliche Ausgestaltung	75
(a) Steuerliche Auswirkungen bei der Gesellschaft	75
(b) Steuerliche Auswirkungen bei dem Gesellschafter ..	76

(2) Gesellschaftsrechtliche Ausgestaltung	77
(a) Steuerliche Auswirkungen bei der Gesellschaft	78
(b) Steuerliche Auswirkungen bei dem Gesellschafter ..	79
(3) Abgrenzung zwischen Sondervergütungen und einem Gewinnvorab	79
(4) Empfehlungen für die Gestaltungspraxis	80
bb) Besonderheiten der einzelnen Leistungsarten	81
(1) Geschäftsführungstätigkeit	81
(2) Haftungsübernahme	82
(3) Nutzungsüberlassung	83
(4) Kapitalüberlassung	83
b) Gesellschaft an Gesellschafter	84
aa) Nutzungsüberlassung	84
bb) Kapitalüberlassung	84
2. Veräußerung von Wirtschaftsgütern	85
a) Besteuerung des Vorgangs	85
b) Unübliche Gegenleistung	88
IV. Gründung und Liquidation sowie Gesellschafterwechsel	89
1. Gründung der Gesellschaft	89
2. Anteilsübertragung	91
a) Anteilsveräußerung	91
b) Anteilserwerb/Ergänzungsrechnungen	92
3. Ende der Gesellschaft	95
C. Einzelne Überschusseinkunftsarten und besondere Besteuerungstatbestände	96
I. Sonderkonstellation: ZebraGesellschaft	97
1. Definition	97
2. Rechtsfolgen	98
a) Grundsatz	98
b) Wirtschaftsgüter als anteiliges Betriebsvermögen	99
c) Keine Anwendbarkeit mitunternehmerspezifischer Regelungen	100
d) Gewerbesteuer	101
e) Zinsschranke	101
3. Verfahrensrecht: Rechtsprechung der Großen Senats des BFH vom 11. 4. 2005	102
4. Ermittlung der Einkünfte	104
II. Einkünfte aus Kapitalvermögen	104
1. Gegenstand der Besteuerung	104
2. Laufende Einkünfte	106
a) Ebene der Gesellschaft	106
b) Ebene des Gesellschafters	106
c) Verfahrensrechtliche Aspekte	107
3. Veräußerungsgeschäfte	107
a) Verwirklichung des Einkünftestatbestandes	107
aa) Verwirklichung durch die Gesellschaft	107
bb) Verwirklichung durch die Gesellschafter	109
b) Einkünfteermittlung	110
c) Verfahrensrechtliche Aspekte	111
aa) Feststellungsverfahren	111
bb) Erklärungspflicht und Rechtsschutz	112
d) Folgen für die Praxis	112
III. Einkünfte aus Vermietung und Verpachtung	113
1. Laufende Einkünfte	113
2. Gewerblicher Grundstückshandel	113

Inhaltsverzeichnis

a) Drei-Objekt Grenze	114
b) Gesellschaft als Grundstückshändler	115
c) Gesellschafter als Grundstückshändler	116
aa) Relevante Veräußerungstatbestände	116
bb) Verfahrensrecht	117
cc) Folgen für die Praxis	117
3. Sinngemäße Anwendung des § 15a EStG	118
4. Sinngemäße Anwendung des § 15b EStG	120
IV. Sonstige Einkünfte	120
1. Gegenstand der Besteuerung	120
2. Verwirklichung des Einkünftetatbestandes	121
a) Verwirklichung durch die Gesellschaft	121
b) Verwirklichung durch die Gesellschafter	123
3. Ermittlung der Einkünfte aus privaten Veräußerungsgeschäften ..	124
4. Verfahrensrechtliche Aspekte	124
a) Feststellungsverfahren	124
b) Erklärungspflicht und Rechtsschutz	126
5. Folgen für die Praxis	126
V. Sonderfall: Einkünfte aus § 17 EStG	126
1. Gegenstand der Besteuerung	126
2. Verwirklichung des Einkünftetatbestandes	127
3. Ermittlung der Einkünfte	128
4. Verfahrensrechtliche Aspekte	128

Kapitel 2. Die vermögensverwaltende Personengesellschaft im Umwandlungssteuerrecht

A. Einleitung	130
B. Zivilrechtliche Grundlagen des UmwG	132
I. Formwechsel	132
II. Verschmelzung	132
III. Spaltung	132
C. Die vermögensverwaltende Personengesellschaft als übertragender Rechtsträger im Zuge einer Umwandlung	133
I. Formwechsel	133
1. Formwechsel der vermögensverwaltenden Personengesellschaft in eine andere Personengesellschaft	133
2. Formwechsel der vermögensverwaltenden Personengesellschaft in eine Kapitalgesellschaft	138
II. Verschmelzung	140
1. Verschmelzung der vermögensverwaltenden Personengesellschaft auf eine Personengesellschaft	140
2. Verschmelzung der vermögensverwaltenden Personengesellschaft auf eine Kapitalgesellschaft	141
III. Auf- und Abspaltung	141
IV. Ausgliederung	143
D. Die vermögensverwaltende Personengesellschaft als übernehmender Rechtsträger	144
I. Formwechsel	144
1. Formwechsel einer Personengesellschaft in eine vermögens- verwaltende Personengesellschaft	144
2. Formwechsel einer Kapitalgesellschaft in eine vermögens- verwaltende Personengesellschaft	146
III. Verschmelzung	148
IV. Auf- und Abspaltung	150

V. Ausgliederung	153
E. Die vermögensverwaltende Personengesellschaft als Gesellschafterin eines umgewandelten Rechtsträgers	155
I. Formwechsel	155
II. Verschmelzung	157
III. Auf- und Abspaltung	158
IV. Ausgliederung	158
F. Die vermögensverwaltende Personengesellschaft als Tochtergesellschaft eines umgewandelten Rechtsträgers	160
I. Formwechsel	160
II. Verschmelzung	162
III. Auf- und Abspaltung	162
IV. Ausgliederung	163
G. Zusammenfassung	164

Kapitel 3. Die vermögensverwaltende Personengesellschaft im Umsatzsteuerrecht

A. Einführung	165
I. Vorbemerkungen	166
II. Umsatzsteuerliche Rechtsgrundlagen	167
B. Vermögensverwaltung und umsatzsteuerliche Kernfragen	168
C. Umsatzsteuerlicher Leistungsbegriff	169
I. Allgemeine nationale Abgrenzungskriterien	169
II. Leistungsbegriff gem. Art. 9 MwStSystRL und dessen Auslegung durch den EuGH	170
III. Vermögensverwaltende Tätigkeiten: umsatzsteuerbare Leistungen? ..	171
D. Unternehmereigenschaft vermögensverwaltender Personengesellschaften	172
I. Steuerlicher Begriff der vermögensverwaltenden Personen- gesellschaft	172
II. Unternehmerfähigkeit	172
III. Nachhaltige Ausübung wirtschaftlicher Tätigkeit(en)	174
IV. Selbständigkeit	175
V. Einnahmeerzielung	176
E. Das Unternehmen vermögensverwaltender Personengesellschaften	176
F. Leistungsaustausch mit vermögensverwaltenden Personengesellschaften .	178
I. Leistungserbringung gegenüber Dritten	178
II. Leistungen der Gesellschaft an die Gesellschafter	178
III. Leistungen der Gesellschafter an die Gesellschaft	180
G. Umsatzsteuerliche Behandlung der vermögensverwaltenden Tätigkeiten	183
I. Verwaltung von Beteiligungen	183
II. Vermietung und Verpachtung	183
III. Andere Tätigkeiten (Beratung, Kreditvergabe u.a.)	184
H. Vorsteuerabzug	185
I. Allgemeines	185
II. Vorsteuerabzugsbeschränkungen bei vermögensverwaltenden Personengesellschaften und Gestaltungsmöglichkeiten	187
J. Vermögensverwaltende Personengesellschaft im Konzern	188
I. Rolle einer Holding	188
II. Beteiligung an umsatzsteuerlicher Organschaft	190
K. Sondersachverhalte mit Praxisrelevanz	191
I. Gründung der vermögensverwaltenden Personengesellschaft	191
II. Beendigung der vermögensverwaltenden Personengesellschaft	192
III. Umwandlungsvorgänge	192
L. Resümee	193

Inhaltsverzeichnis

Kapitel 4. Die vermögensverwaltende Personengesellschaft im Erbschaft- und Schenkungsteuerrecht	194
A. Problemstellung	194
B. Steuerpflicht	195
I. Typisierung der Vermögensübertragungen	195
II. Steuerliche Würdigung der Vermögensübertragungen	200
1. Überblick	200
2. Vermögensübertragungen zu Lebzeiten des Gesellschafters	202
3. Vermögensübertragungen nach dem Tod des Gesellschafters	209
III. Überblick über die Steuerpflicht der Vermögensübertragungen	212
C. Wertermittlung	213
I. Grundlagen: Der steuerpflichtige Erwerb	213
II. Bewertung	215
1. Grundlagen	215
2. Anteile an Kapitalgesellschaften	216
3. Anteile an Personengesellschaften	220
4. Mittelbare Unternehmensbeteiligungen	221
5. Grundvermögen	221
6. Kapitalforderungen und -schulden	224
7. Weitere Wirtschaftsgüter	227
III. Steuerbefreiungen	228
1. Sachliche Steuerbefreiungen	228
a) Überblick	228
b) Steuerbefreiung des Betriebsvermögens	233
aa) Überblick	233
bb) Gestaltungsmöglichkeiten	234
(1) Gewerbliche Infizierung	234
(2) Gewerbliche Prägung	242
(3) Umwandlung in eine Kapitalgesellschaft	244
(4) Zuordnung der Beteiligung zum Betriebsvermögen	244
(5) Umqualifizierung der Beteiligung auf Ebene des Bedachten	245
c) Steuerbefreiung der Anteile an Kapitalgesellschaften	245
d) Steuerbefreiung der zu Wohnzwecken vermieteten Grundstücke	249
2. Persönliche Steuerbefreiungen	250
D. Besteuerung	252
I. Besteuerung der Vermögensübertragung	252
1. Berechnung der Steuer	252
2. Steuerfestsetzung und Erhebung	255
II. Besteuerung der Erbengemeinschaft	256
Vierter Teil. Internationales Steuerrecht	261
Kapitel 1. Die vermögensverwaltende Personengesellschaft im Außensteuerrecht	261
A. Problemstellung	262
I. § 1 AStG im Überblick	263
1. Anwendungsbereich	264
2. Besonderheiten bei der vermögensverwaltenden Personengesellschaft	265
II. Die §§ 7 ff. AStG im Überblick	266
1. Einbezug von Personengesellschaften	267
2. Switch over, § 20 Abs. 2 AStG	267

B. Internationale Verflechtungen – Berichtigung von Einkünften	269
I. Ziel und Anwendungsbereich von § 1 AStG	269
II. Verhältnis des § 1 AStG zur Vermögensverwaltung	272
1. Allgemeiner Tatbestand der Einkünftekorrektur	272
2. Nahestehende Person	274
a) Personengesellschaft als Person nach dem JStG 2013	275
b) Personengesellschaft als Steuerpflichtiger nach dem JStG 2013	275
c) Wesentliche Beteiligung und beherrschender Einfluss	276
d) Einflussnahmemöglichkeit	279
3. Geschäftsbeziehung	279
a) Erfasste Einkunftsarten	279
b) Ausdehnung auf die nahestehende Person	280
c) Besonderheiten bei der vermögensverwaltenden Personen-	
gesellschaft	282
C. Die Hinzurechnungsbesteuerung	282
I. Die vermögensverwaltende Personengesellschaft in der Systematik	
der Hinzurechnungsbesteuerung	282
1. Schnittstelle zwischen der vermögensverwaltenden Personen-	
gesellschaft und der Hinzurechnungsbesteuerung	282
2. Personengesellschaften	283
3. Systematische Stellung von § 7 Abs. 3 AStG	287
II. Reichweite von § 7 Abs. 3 AStG	290

Kapitel 2. Die vermögensverwaltende Personengesellschaft im DBA-Recht

A. Problemstellung	293
B. Begründungsansätze	297
I. Nationales Steuerrecht	298
1. Abgabenordnung	298
a) Problemstellung	298
b) Das Verhältnis von § 12 Satz 1 AO und § 12 Satz 2 AO	299
c) Die Bedeutung des Unternehmensbegriffs in § 12 AO	300
d) Zwischenfazit	304
2. Einkommensteuer- und Körperschaftsteuergesetz	305
a) Einkommensteuergesetz	305
b) Körperschaftsteuergesetz	306
3. Gewerbesteuergesetz	306
4. Umwandlungssteuergesetz	307
5. Umsatzsteuergesetz	308
a) „Gewerbebetrieb“ versus „Unternehmen“	308
aa) Allgemeines	308
bb) Bedeutung der Betriebsstätte	308
b) Unternehmensbegriff	309
aa) Systematische Überlegungen	309
(1) Selbstständigkeit	311
(2) Gewerbliche oder berufliche Tätigkeit	312
(3) Nachhaltigkeit	313
(4) Tätigkeit im Leistungsaustausch	313
bb) Vermögensverwaltung als Unternehmen	313
cc) Bedeutung der Betriebsstätte bei Vermögensverwaltung	315
c) Zwischenfazit	318
II. Internationales Steuerrecht	319
1. Außensteuergesetz (Hinzurechnungsbesteuerung)	319
a) Passive Einkünfte aus Vermögensverwaltung	319

Inhaltsverzeichnis

b) Reichweite der Betriebsstättenfiktion	321
aa) Systematische Überlegungen	322
bb) Fallkonstellationen	324
c) Zwischenfazit	327
2. Außensteuergesetz (§ 1 AStG)	328
III. Fazit und Bewertung	330
C. Folgerungen für die Lösung von DBA-Fällen	335
I. Vermögensverwaltende Personengesellschaften de lege lata	335
1. DBA-Anwendung durch Verwaltung und Rechtsprechung	335
a) Finanzverwaltung	335
aa) Grundfall	335
bb) Gewerblich geprägte Personengesellschaften	336
b) BFH	336
aa) Grundfall	336
bb) Gewerblich geprägte Personengesellschaften	337
2. Relevanz der vorliegenden Untersuchungsergebnisse	339
a) Übertragbarkeit auf das Abkommensrecht	339
b) Konsequenzen	339
II. Fallkonstellationen	341
1. Grundsätze	341
a) Ansässige Person	341
b) Anwenderstaatsorientierte Einkünftezuordnung	341
c) In Betracht kommende Einkunftsartikel	346
2. Zweiseitige Sachverhalte	346
a) Inbound-Fälle	348
b) Outbound-Fälle	350
3. Dreieckssachverhalte	350
a) Deutschland als Ansässigkeitsstaat	350
b) Deutschland als Quellenstaat	352
c) Deutschland als Drittstaat	353
III. Versuch einer Neuorientierung	353
1. Standortbestimmung	353
2. Thesen	354
3. Begründungsansätze	354
a) Wortlaut des OECD-MA („Geschäftstätigkeit“)	354
b) Maßgeblichkeit des Gewerbebetriebs fraglich	355
aa) Schrifttum	356
bb) Rechtsprechung	357
c) Grundannahmen der herrschenden Meinung	358
d) Unternehmen versus Vermögensverwaltung	359
e) Zur Frage der Betriebsstätte	360
4. Fazit	361
Stichwortverzeichnis	363