

**SCHRIFTEN ZUM
WIRTSCHAFTS- UND
MEDIENRECHT,
STEUERRECHT UND
ZIVILPROZEßRECHT**

Herausgegeben von Jürgen Cstedt
und Gerald Spindler

Band 34

Sascha Teichert

Die Besteuerung
in- und ausländischer
Investmentfonds
nach dem Investment-
steuergesetz



PETER LANG Internationaler Verlag der Wissenschaften

Inhaltsverzeichnis

Abbildungsverzeichnis	19
Abkürzungsverzeichnis	20
1. Kapitel: Einleitung.....	23
A. Grundsätzliche Bedeutung der Investmentfonds und des Investmentsparens	23
B. Investmentmodernisierungsgesetz.....	25
C. Grundlagen der Investmentfonds im Überblick.....	27
D. Gang und Ziel der Untersuchung.....	29
2. Kapitel: Steuersystematische Einordnung des Investmentsteuergesetzes	33
A. Einordnung des Investmentsteuergesetzes in einen gesamtsystematischen Zusammenhang	33
I. Investmentrechtliche Grundlagen und zivilrechtliche Strukturen.....	33
1. Investmentdreieck.....	34
a. Kapitalanlagegesellschaft	35
b. Depotbank	36
c. Anleger.....	38
2. Fondsvermögen in der Form des Sondervermögens	40
a. Sondervermögen als solches.....	40
b. Vertrags- oder gesellschaftstypische Ausgestaltung des Investmentfonds.....	41
c. Miteigentums- oder Treuhandlösung.....	43
d. Open-end und Close-end Prinzip.....	44
II. Grundsätzliche Notwendigkeit des Bestehens von Gesetzen zur Besteuerung von Investmentfonds.....	46
III. Grundsätze der Fondsbesteuerung	47
1. Fondsbesteuerung im Allgemeinen	47
a. Besteuerung der Kapitalanlagegesellschaften	47
b. Besteuerung des Sondervermögens	48
c. Besteuerung der Anteilscheininhaber	48
2. Kapitalertragsteuer.....	49
3. Mehrfachbesteuerung.....	50

a.	Problematik der Mehrfachbesteuerung des Fondsvermögens	50
b.	Möglichkeiten des Gesetzgebers, Mehrfachbesteuerungen zu vermeiden.....	51
4.	Wichtige Gesetzesänderungen der jüngeren Vergangenheit sowie wichtige Reformvorhaben der näheren Zukunft	52
a.	Wichtige Gesetzesänderungen der jüngeren Vergangenheit.....	52
	(1) <i>Systemwechsel der Körperschaftsteuer durch die Unternehmensteuerreform im Jahre 2001</i>	53
	(2) <i>Zwischenergebnis</i>	57
b.	Reform der Unternehmensbesteuerung und Einführung einer Abgeltungssteuer (Unternehmensteuerreform 2008)	59
	(1) <i>Allgemeine Grundsätze der Abgeltungssteuer</i>	61
	(a) <i>Anwendungsbereich</i>	61
	(b) <i>Steuerabzugsverfahren an der Quelle</i>	63
	i. <i>Veräußerung oder Übertragung von Kapitalanlagen (Depotübertragung)</i>	64
	ii. <i>Verlustverrechnung im Rahmen der Abgeltungssteuer</i>	65
	iii. <i>Negative Kapitalerträge im sogenannten Verlustverrechnungstopf</i>	66
	iv. <i>Ausnahmen vom Kapitalertragsteuerabzug</i>	68
	(c) <i>Abgeltungssteuer im Internationalen Steuerrecht</i>	68
	(2) <i>Abschaffung des Halbeinkünfteverfahrens für Dividendeneinnahmen im Privatvermögen</i>	69
	(3) <i>Einstieg in eine Schedulenbesteuerung durch die Unternehmensteuerreform 2008</i>	70
	(4) <i>Abgeltungssteuer im Investmentsteuerrecht</i>	70
	(a) <i>Anwendungsbereich/ steuerbare Investmenterträge</i>	70
	(b) <i>Quellensteuerabzug bei Investmentfonds</i>	73
	(c) <i>Schlussbesteuerung</i>	74
	(d) <i>Abgeltungssteuer für Investmenterträge im Internationalen Steuerrecht</i>	75
	(e) <i>Übergangsregelungen und Bestandsschutz</i>	75
5.	<i>Gleichheitsgebot</i>	77
6.	<i>Transparenzprinzip</i>	78
a.	Steuerrechtliche Anforderungen und Umsetzung der Transparenz auf der Fondsebene	79
	(1) <i>Transparenzprinzip und Umsatzsteuer</i>	79
	(2) <i>Zurechnung, Transparenzprinzip und Abschirmwirkung des Investmentvermögens</i>	81

(a) Grundsätzliche Zurechnung des Sondervermögens gem. § 39 AO	81
(b) Transparenzprinzip und Abschirmwirkung des Investmentvermögens sowie deren Folgen für eine Zurechnung nach § 39 AO.....	82
i. Dualismus von Trennungsprinzip und Transparenzprinzip im deutschen Steuerrecht und Kombination dieser Prinzipien im Investmentsteuerrecht.....	82
ii. Folgen der Abschirmwirkung des Fondsvermögens für eine Zurechnung nach § 39 AO	83
(3) Umsetzung des Transparenzprinzips bei der Besteuerung thesaurierter Erträge	85
(4) Zwischenergebnis	87
b. Einschränkungen des Transparenzprinzips durch den Gesetzgeber.....	88
c. Das Transparenzprinzips in der Rechtsprechung des BFH	90
d. Folgen des steuersystematischen Trennungsprinzips für das übrige Steuerrecht.....	92
(1) Allgemeine Folgen	92
(2) Vereinfachte Überschussrechnung statt Betriebsvermögensvergleich.....	93
(3) Subsidiäre Anwendung allgemeiner steuerrechtlicher Regeln	94
e. Bedeutung des Transparenzprinzips für die Fondsbesteuerung.....	94
(1) Referentenentwurf eines Gesetzes zur Reform der Unternehmensbesteuerung und zur Senkung der Steuersätze (Unternehmensteuerreform- und Steuersenkungsgesetz) vom 10.01.2000	95
(2) Zwischenergebnis	98
7. Leistungsfähigkeitsprinzip.....	99
a. Versteuerung von Scheingewinnen im Entwurf der Bundesregierung für ein Steuervergünstigungsabbaugesetz (StVergAbG) vom 20.11.2002	100
b. Pauschale Nichtabzugsfähigkeit von Werbungskosten i.S. des § 3 Abs. 3 Satz 2 Nr. 2 InvStG	102
(1) Objektives und subjektives Nettoprinzip.....	103
(2) Verletzung des objektiven Nettoprinzips	104
c. Verlustvorträge i.S. des § 3 Abs. 4 InvStG	108
d. Zwischenergebnis	110
8. Gebot der Anwenderfreundlichkeit	111

9. Internationale Besteuerung von Investmentvermögen und Probleme der Doppelbesteuerung.....	112
B. Zwischenergebnis, Zusammenfassung und kritische Anmerkungen	114
3. Kapitel: Besteuerung von Investmentfonds	117
A. Anwendungsbereich des Investmentsteuergesetzes/ Investmentbegriff.....	117
I. Rechtslage im KAGG a.F. und AuslInvMg a.F.	117
II. Rechtslage im Investmentsteuergesetz	118
III. Kritik	119
B. Besteuerung der Investmentgesellschaften	121
C. Besteuerung des Fondsvermögens.....	122
I. Investmentfonds als Steuersubjekt	122
1. Steuerpflichtige inländische Fonds.....	122
2. Unbeschränkt steuerpflichtige ausländische Fonds.....	122
3. Beschränkt steuerpflichtige ausländische Fonds	125
II. Das Steuerobjekt im Investmentsteuerrecht	125
III. Ermittlung der Erträge auf Ebene des Investmentfonds.....	127
1. Allgemeines zur Ermittlung des Ertrags auf Fondsebene	127
2. Einkünftequalifikation der Investmenterträge	129
3. Einnahmen/Einkunftsermittlung einschließlich des Zufluss-/Abflussprinzips.....	130
4. Werbungskosten.....	130
a. Werbungskostenabzug i.S. des § 3 Abs. 3 InvStG	133
b. Kritik an der Ausgestaltung des Werbungskostenabzugs i.S. des § 3 Abs. 3 InvStG.....	136
5. § 4 Abs. 4 InvStG	136
IV. „Bemessungsgrundlage“, Verlustverrechnung und Verlustvortrag	137
1. Allgemeines	137
2. Verlustvortrag auf der Fondsebene i.S. des § 3 Abs. 4 InvStG.....	138
3. Zwischenergebnis und Kritik.....	139
D.Laufende Besteuerung des Anlegers eines transparenten Fonds.....	140
I. Allgemeines zur Besteuerung von Investmentfondsanteilen im Privatvermögen.....	141
1. Unbeschränkte Steuerpflicht.....	141
2. Beschränkte Steuerpflicht	141
3. Sachliche Steuerpflicht	142
II. Allgemeines zur Besteuerung von Investmentfondsanteilen im Betriebsvermögen	143

1.	Handel mit Fondsanteilen	145
2.	Fondsanteile im notwendigen und gewillkürten Betriebsvermögen	146
3.	Besteuerung des Einzelunternehmers bzw. des Mitunternehmers.....	149
III.	Steuerrechtliche Behandlung der aus dem Sondervermögen ausgehenden Ertragsströme beim Anleger	149
1.	Steuerrechtliche Behandlung der Ertragsströme	149
	a. Besteuerung von Ausschüttungen	150
	(1) Allgemeines	150
	(2) Besteuerung bei Teilauschüttungen.....	153
	(3) Vorräte aus dem Vorjahr auf neue Rechnung	154
	(a) Vorräte im Allgemeinen.....	154
	(b) Vorräte in Rumpfgeschäftsjahren.....	155
	(c) Ergebnisvorräte als Bruchteilsbeträge eines Cents („Spitzenbeträge“)	157
	(d) Ertragsausgleichsbeträge	158
	b. Besteuerung thesaurierter Erträge	162
	c. Besteuerung des Zwischengewinns	164
	(1) Entwicklung des Zwischengewinns in der Investmentbesteuerung	165
	(2) Abschaffung des Zwischengewinns durch das Investmentmodernisierungsgesetz	165
	(3) Wiedereinführung des Zwischengewinns	166
	(a) Begründung der Wiedereinführung des Zwischengewinns durch den Gesetzgeber	166
	(b) Inhaltliche Bestimmungen zum Zwischengewinn	167
	(c) Ermittlung des Zwischengewinns	168
	(4) Zwischenergebnis und Kritik	170
	d. Ermittlung des Ertrags auf Ebene der Investmentanleger	172
	(1) Werbungskosten	173
	(2) Zwischenergebnis und Kritik	176
	(3) Klärung der Probleme des Werbungskostenabzugs und des Verlustvortrags durch das Einführungsschreiben der Finanzverwaltung	179
2.	Nachweis- und Veröffentlichungspflichten gem. § 5 Abs. 1 InvStG.....	180
	a. Besteuerung von Erträgen aus transparenten Fonds.....	180
	b. Besteuerung von Erträgen aus semi-transparenten Fonds.....	181
	c. Besteuerung von Erträgen aus intransparenten Fonds.....	182
	d. Zwischenergebnis und Kritik.....	183

3. Ermittlung steuerpflichtiger Einkünfte aus Anteilen im Privatvermögen	186
4. Ermittlung steuerpflichtiger Einkünfte aus Anteilen im Betriebsvermögen	186
E. Kapitalertragsteuer	188
I. Allgemeines zur Kapitalertragsteuer	188
1. Erstattungen auf der Eingangsseite des Fonds	189
2. Abzug der Kapitalertragsteuer durch die Investmentgesellschaft auf der Ausgangsseite zum Anleger.....	189
II. Erhebung der Kapitalertragsteuer	192
F. Bilanzierung und Bewertung von Investmentanteilen.....	194
I. Gewinnermittlungsmethode bei Investmentanteilen	194
1. Investmentanteile in der Handelsbilanz.....	195
2. Investmentanteile in der Steuerbilanz.....	196
II. Bewertung des Fonds und der Investmentanteile	197
1. Inventarwert des Fondsvermögens	198
2. Erwerb von Investmentanteilen	199
a. Anschaffungskosten von Investmentanteilen	199
b. Ertragsausgleich.....	200
c. Anschaffungsnebenkosten	200
III. Folgebewertung von Investmentanteilen.....	202
1. Zuordnung des Investmentanteils zum Anlage- oder Umlaufvermögen	202
2. Bewertung von Investmentanteilen im Anlagevermögen	203
3. Bewertung von Investmentanteilen im Umlaufvermögen.....	208
4. Steuerrechtliches Wertaufholungsgebot	209
IV. Bilanzierung der Erträge aus Investmentanteilen.....	210
1. Ausschüttungen aus Investmentanteilen.....	210
2. Thesaurierungen bei Investmentanteilen	212
V. Zusammenfassung der wichtigsten Ergebnisse zur Bilanzierung.....	213
G.Rückgabe bzw. Veräußerung der Anteile an Investmentvermögen.....	215
I. Besteuerung der Rückgabe bzw. Veräußerung von Anteilen im Privatvermögen	216
1. Allgemeines	217
2. Regelung des § 8 Abs. 5 InvStG vor dem Unternehmensteuerreformgesetz 2008	218
3. Besteuerung der privaten Veräußerungs- bzw. Rückgabegewinne vor Einführung des § 8 Abs. 5 InvStG durch das EURLUmsG	219

a.	Anwendbarkeit von §§ 22 Nr. 2 i.V.m. § 23 EStG	220
b.	Anwendbarkeit von § 17 EStG.....	221
c.	Anwendbarkeit des Halbeinkünfteverfahrens	221
d.	Zwischenergebnis, Stellungnahme und Kritik	223
4.	Regelung des § 8 Abs. 5 InvStG in der Fassung nach dem Unternehmensteuerreformgesetz 2008	226
II.	Besteuerung der Rückgabe bzw. Veräußerung von Anteilen im Betriebsvermögen	227
1.	Begriffsbestimmung des Betriebsvermögens	227
2.	Begriffsbestimmung der „Aktiengewinne“	231
3.	Angabe der Aktiengewinne durch den Fonds.....	232
4.	Bestimmung des steuerrechtlich relevanten „Aktiengewinns“.....	233
	a. Bestimmung nach dem Verkehrswert der Beteiligung („Brutto-Methode“)	234
	b. Bestimmung nach der Wertveränderung der Beteiligung („Netto-Methode“).....	235
	c. „Aktiengewinn-“ Ermittlungsmethode nach § 8 Abs. 3 InvStG.....	236
	d. Zusammenfassung und Stellungnahme	238
5.	Regelung des § 8 Abs. 2 InvStG („negativer Aktiengewinn“).....	240
6.	Regelung des § 40a Abs. 1 KAGG a.F.....	242
7.	Dachfondskonstruktionen	245
8.	Problem des Alt-Veräußerungsgewinns	246
	a. Alt-Veräußerungsgewinne	246
	b. Kritik	248
H.	Besteuerung von Dachfondskonstruktionen	249
I.	Trennungsprinzip	251
II.	Transparenzprinzip	251
III.	Stellungnahme.....	251
I.	Übertragung von Sondervermögen.....	253
J.	Gewerbesteuerrechtliche Fragen in Zusammenhang mit Investmentvermögen.....	255
I.	Gewerbesteuerrechtliche Fragen hinsichtlich gewerblicher Einkünfte auf Ebene des Sondervermögens	255
II.	Gewerbesteuerrechtliche Fragen auf Ebene des Anlegers	257
1.	Abgrenzung gewerblicher von privaten Einkünften und Fondsanteilen im notwendigen und gewillkürten Betriebsvermögen	257
2.	Gewerbesteuer	257
	a. Grundzüge der Gewerbesteuer	258

b. Gewerbesteuerrechtliche Hinzurechnung und Kürzung.....	258
(1) „Dividendenbezüge“ durch das Sondervermögen	259
(a) Völle Hinzurechnung von Dividendenbezügen der Fondsebene auf die Gewerbesteuer	260
(b) Hinzurechnung von Streubesitzdividenden	260
(c) Keine Hinzurechnung für Dividendenbezüge aus Investmentvermögen	261
(d) Keine Hinzurechnung nach § 8 Nr. 5 GewStG von Veräußerungsgewinnen	262
(e) Stellungnahme	262
(2) Veräußerungsgewinne von Anteilen an Kapitalgesellschaften bei der Gewerbesteuer	263
K. Zusammenfassung behobener und nicht behobener	
Probleme durch das Investmentsteuergesetz	264
I. Versäumnisse des Gesetzgebers bei der Umsetzung des	
Investmentsteuergesetzes oder nachfolgender	
Gesetzesänderungen.....	264
1. Besteuerung thesaurierter Erträge.....	264
2. Zwischengewinnregelung	265
3. Materieller Investmentbegriff.....	266
4. Alt-Veräußerungsgewinne	267
II. Behobene investmentsteuerrechtliche Probleme im	
Investmentsteuergesetz	267
1. Gleichstellung in- und ausländischer Investmentanlagen	267
2. Ermittlung der Fondserträge im Investmentsteuergesetz	268
3. Bestimmung des steuerrechtlich relevanten „Aktiengewinns“ durch die Netto-Methode	268
4. Werbungskostenabzug i.S. des § 3 Abs. 3 Satz 2 Nr. 3 InvStG	268
III. Neu geschaffene Probleme durch das Investmentsteuergesetz	269
1. Pauschale Nichtabzugsfähigkeit der Werbungskosten i.S. des § 3 Abs. 3 Satz 2 Nr. 2 InvStG	269
2. Verlustvortrag auf Fondsebene i.S. des § 3 Abs. 4 InvStG.....	270
3. Strafbesteuerung	271
4. Regelung der Nichtenwendbarkeit des Halbeinkünfteverfahrens für Privatanleger bei Einnahmen aus Veräußerungs- oder Rückgabegewinnen nach § 8 Abs. 5 InvStG	272
IV. Ergebnis	273
4. Kapitel: Probleme bei der Besteuerung von Hedgefonds	275
A. Hedgefonds	275

I.	Definition des Begriffs der Hedgefonds	275
II.	Anlagestrategien der Hedgefonds.....	276
	1. Funds of Funds.....	277
	2. „Long/Short bzw. Relative Value“	278
	3. „Absolute Value“	278
	a. „Event Driven“	278
	b. „Opportunistic“	278
	c. „Managed Futures“	279
III.	Aufsichtsrechtliche Grundlagen der Hedgefonds nach dem Investmentgesetz.....	279
	1. Errichtung und Zulassung von Hedgefonds nach dem Investmentgesetz.....	280
	2. Anlagebestimmungen für Hedgefonds nach dem Investmentgesetz.....	280
	a. Single-Hedgefonds	280
	b. Dach-Hedgefonds	281
IV.	Steuerrechtliche Behandlung der Hedgefonds.....	283
	1. Steuerrechtliche Einordnung von Hedgefonds ins System der Besteuerung nach dem Investmentsteuergesetz	284
	2. Steuerrechtliche Probleme bei Single-Hedgefonds	284
	a. Leerverkäufe	284
	(1) <i>Leerverkäufe für den Privatanleger</i>	285
	(a) <i>Behandlung von Gewinnausschüttungen auf Grund von Leerverkäufen für den Privatanleger</i>	286
	(b) <i>Behandlung von thesaurierten Gewinnen auf Grund von Leerverkäufen für den Privatanleger</i>	287
	(2) <i>Leerverkäufe für den betrieblichen Anleger</i>	288
	b. Derivate, Options- oder Stillhalterprämien	289
	(1) <i>Optionsprämie als Entgelt für eine sonstige Leistung i.S. des § 22 Nr. 3 EStG</i>	290
	(2) <i>Optionsprämie als Termingeschäft i.S. des § 23 Abs. 1 Satz 1 Nr. 4 EStG</i>	290
	(3) <i>Steuerbarkeit nach § 23 Abs. 1 Satz 1 Nr. 2 bzw. Nr. 3 EStG bei Glattstellungsgeschäften</i>	291
	(4) <i>Stellungnahme und Ergebnis</i>	292
	3. Steuerrechtliche Probleme speziell bei Dach-Hedgefonds.....	294
	a. Offenlegungspflicht bei einem Ziel-Hedgefonds	295
	b. Gefahr der Besteuerung nach dem AStG	296
	c. Unterjähriger Kauf und Verkauf eines Ziel-Hedgefonds	297
	d. Beurteilung des Gewinns beim Verkauf eines Zielfonds	298

B. Besteuerung von Hedgefonds-Zertifikaten im Betriebs- und Privatvermögen	299
I. Grundsätzliche Anwendbarkeit verschiedener Steuergesetze auf Hedgefonds-Zertifikate.....	300
1. Anwendbarkeit des AStG auf Hedgefonds-Zertifikate	300
2. Anwendbarkeit des Investmentsteuergesetzes auf in- und ausländische Hedgefonds-Zertifikate	301
3. Anwendbarkeit des Einkommensteuergesetzes auf Hedgefonds-Zertifikate.....	302
a. Besteuerung von Hedgefonds-Zertifikaten nach § 20 Abs. 1 Nr. 7 EStG	302
b. Besteuerung von Hedgefonds-Zertifikaten nach § 20 Abs. 2 Satz 1 Nr. 4 Satz 4 EStG	303
c. Termingeschäfte i.S. des § 23 Abs. 1 Nr. 4 EStG bei Hedgefonds-Zertifikaten.....	303
II. Besteuerung von Hedgefonds-Zertifikaten im Vergleich zu Hedgefonds	304
III. Zusammenfassung und Ergebnis	305
C. Ergebnis.....	305
5. Kapitel: Zusammenfassung der wichtigsten Ergebnisse	307
 Literaturverzeichnis.....	323