

Christoph J. Hirsch

Gesellschafterfremdfinanzierung inländischer Kapitalgesellschaften durch ausländische Anteilseigner



PETER LANG

Europäischer Verlag der Wissenschaften



INHALTSVERZEICHNIS

- Abkürzungsverzeichnis 15
- Verzeichnis der verwendeten Symbole 21
- Abbildungsverzeichnis 23

- 1. Einleitung 25
 - 1.1. Problemstellung 25
 - 1.2. Gang der Untersuchung 26
- 2. Unternehmensfinanzierung aus betriebswirtschaftlicher Sicht 29
 - 2.1. Begriffliche Grundlegung und Abgrenzungen 29
 - 2.1.1. Der Finanzierungsbegriff 29
 - 2.1.2. Systematisierung der Finanzierungsformen 31
 - 2.1.2.1. Innenfinanzierung 31
 - 2.1.2.2. Außenfinanzierung 35
 - 2.1.2.2.1. Abgrenzungsmerkmale zwischen Eigen- und Fremdkapital 35
 - 2.1.2.2.2. Funktionen des Eigen- und Fremdkapitals 36
 - 2.1.3. Definition und Messung der Kapitalstruktur 37
 - 2.1.4. Maßnahmen zur Beeinflussung der Kapitalstruktur 39
 - 2.2. Finanzierungstheoretische Ansätze zur optimalen Verschuldung 39
 - 2.2.1. Marktwertmaximierung als Unternehmensziel 40
 - 2.2.2. Bestimmung des optimalen Verschuldungsgrades 41
 - 2.2.2.1. Wirkung des Leverage-Effektes 41
 - 2.2.2.2. Das Konzept der Kapitalkosten 44
 - 2.2.3. Das Irrelevanztheorem von Modigliani/Miller 47
 - 2.2.3.1. Darstellung des Ansatzes 47
 - 2.2.3.2. Würdigung des Ansatzes 48
 - 2.2.4. Optimale Kapitalstruktur bei Besteuerung ^A 49
 - 2.2.5. Zwischenergebnis 51
 - 2.3. Bilanzkennzahlen als Grundlage von Finanzierungsregeln 53
 - 2.4. Agencytheoretische Begründung der Finanzierung 58
 - 2.4.1. Grundlagen 58
 - 2.4.2. Mögliche Agency-Beziehungen 59
 - 2.4.2.1. Beziehung zwischen Anteilseigner und Management 59
 - 2.4.2.2. Beziehung zwischen Gläubiger und Management 59
 - 2.4.2.3. Beziehung zwischen Gläubiger und geschäftsführendem Gesellschafter 60
 - 2.4.3. Finanzierungsverträge als Lösungsmöglichkeit 60
 - 2.5. Gesellschafterdarlehen als Finanzierungsform 61
 - 2.6. Ergebnis 65

3. Unternehmensfinanzierung im Zivilrecht	67
3.1. Untersuchungsgegenstand	67
3.2. Finanzverfassung der GmbH	67
3.3. Regelungen über eigenkapitalersetzende Gesellschafterdarlehen	68 [^]
3.3.1. Regelungsinhalt und Rechtsgrundlagen	68
3.3.2. Tatbestandsvoraussetzungen eigenkapitalersetzender Gesellschafterdarlehen	70
3.3.2.1. Gesellschafterdarlehen	70 [^]
3.3.2.1.1. Darlehensgewährung	70
3.3.2.1.1.1. Zuführung von Kapital	70 [^]
3.3.2.1.1.2. Stehenlassen eines Darlehens	71
3.3.2.1.1.3. Mittelbare Darlehensgewährung	75
3.3.2.1.2. Gesellschaftereigenschaft	77
3.3.2.1.2.1. Regelungsinhalt	77
3.3.2.1.2.2. Höhe der Beteiligung	78-
3.3.2.1.2.3. Dem Gesellschafter gleichzustellende Dritte	79
3.3.2.2. Eigenkapitalersatzfunktion des Darlehens	82
3.3.2.2.1. Finanzierungsverhalten des ordentlichen Kaufmanns	82 -
3.3.2.2.2. Tatbestand der Kreditwürdigkeit	83
3.3.2.2.3. Tatbestand der Zahlungsunfähigkeit und Überschuldung	86 ^J
3.3.2.2.4. Vertraglicher Rangrücktritt	87
3.3.3. Rechtsfolgen eigenkapitalersetzender Gesellschafterdarlehen	88 [„]
3.3.3.1. Rechtsfolgen der Novellenregelung	88 -
3.3.3.1.1. Behandlung der Forderung im Insolvenzverfahren	88
3.3.3.1.2. Umfang der Kapitalersatzfunktion	90 [^]
3.3.3.1.3. Behandlung bei gewährung von Kreditsicherheiten durch die Gesellschaft	91 [^]
3.3.3.1.4. Darlehensgewährung durch Dritte	91 [/]
3.3.3.2. Rechtsfolgen bei analoger Anwendung der BGH-Regeln	92 ^J
3.3.3.2.1. Rückzahlungsverbot gemäß § 30 GmbHG	92
3.3.3.2.2. Erstattungsanspruch gemäß § 31 GmbHG	95
3.3.3.3. Verzinsung eigenkapitalersetzender Gesellschafterdarlehen	96
3.3.4. Bilanzierung eigenkapitalersetzender Gesellschafterdarlehen	98 [']
3.3.4.1. Ansatz und Ausweis	98
3.3.4.2. Bewertung	102
3.4. Besonderheiten bei Aktiengesellschaften	102
3.5. Finanzierungsverantwortung des Gesellschafters	104
3.5.1. Sinn und Zweck der Eigenkapitalersatzregeln	104
3.5.2. Finanzierungsverantwortung und Finanzierungsfreiheit	105
3.5.3. Folgerungen aus der Finanzierungsfreiheit	106
3.5.4. Konsequenzen der Finanzierungsfreiheit	111
3.5.5. Ergebnis	112

4. Steuerliche Behandlung der Unternehmensfinanzierung	115
4.1. Untersuchungsgegenstand	115
4.2. Grundlagen der Besteuerung der Kapitalüberlassung	115
4.2.1. Besteuerung der inländischen Kapitalgesellschaft	115
4.2.2. Steuerliche Folgen auf der Gesellschaftsebene	117
4.2.2.1. Finanzierung mit Gesellschaftereigenkapital	117
4.2.2.2. Finanzierung mit Gesellschafterfremdkapital	118
4.2.2.3. Ergebnis	122
4.2.3. Steuerliche Folgen auf der Gesellschafterebene	122
4.2.3.1. Grundlagen des körperschaftsteuerlichen Anrechnungsverfahrens	123
4.2.3.2. Finanzierung durch Anrechnungsberechtigte	123
4.2.3.2.1. Personenkreis	123
4.2.3.2.2. Finanzierung mit Gesellschaftereigenkapital	124
4.2.3.2.3. Finanzierung mit Gesellschafterfremdkapital	129
4.2.3.2.4. Zwischenergebnis	129
4.2.3.3. Finanzierung durch Nichtanrechnungsberechtigte	130
4.2.3.3.1. Personenkreis	130
4.2.3.3.2. Ausländische Anteilseigner	132
4.2.3.3.2.1. Zur Steuerpflicht ausländischer Anteilseigner	132
4.2.3.3.2.2. Begriff und Ursache der Doppelbesteuerung	133
4.2.3.3.2.3. Lösungsansätze zur Vermeidung der Doppelbesteuerung	135
4.2.3.3.2.4. Besteuerung ohne DBA	136
4.2.3.3.2.4.1. Finanzierung mit Gesellschaftereigenkapital	136
4.2.3.3.2.4.2. Finanzierung mit Gesellschafterfremdkapital	139
4.2.3.3.2.5. Besteuerung bei Vorliegen eines DBA	141
4.2.3.3.2.5.1. Wirkungsweise der Doppelbesteuerungsabkommen	141
4.2.3.3.2.5.2. Verhältnis der Abkommensregelungen zu nationalem Recht	142
4.2.3.3.2.5.3. Abkommensregelungen bei Gewinnausschüttungen	144
4.2.3.3.2.5.4. Abkommensregelungen bei Zinszahlungen	149
4.2.3.3.3. Zwischenergebnis	152
4.3. Besteuerung der Kapitalüberlassung unter Geltung des § 8a KStG	153
4.3.1. Zielsetzung und Konzeption der Regelung	153
4.3.1.1. § 8a KStG als Mißbrauchsvorschrift	153
4.3.1.2. Grundsatz der Einmalbelastung	155
4.3.1.3. Beurteilung der Argumentation der Finanzverwaltung	156
4.3.1.4. Historie des § 8a KStG und Entwicklung der Rechtsprechung	163
4.3.2. Tatbestandsvoraussetzungen des § 8a KStG	168

4.3.2.1. Grundsatz	168
4.3.2.2. Fremdkapitalbegriff des § 8a KStG	169
4.3.2.3. Regelungsinhalt bei Vergütungen für Fremdkapital	172
4.3.2.3.1. Begriff der Vergütung	172
4.3.2.3.2. Nicht in einem Bruchteil des Kapitals bemessene Vergütung	172
4.3.2.3.3. In einem Bruchteil des Kapitals bemessene Vergütung	174
4.3.2.3.4. Berücksichtigung mehrerer Darlehen	176
4.3.2.3.5. Mischfinanzierungen	177
4.3.2.3.6. Unverzinsliche Darlehen	179
4.3.2.4. Von § 8a KStG erfaßte Darlehensgeber	180
4.3.2.4.1. Anteilseigner als Darlehensgeber	180
4.3.2.4.2. Nahestehende Personen als Darlehensgeber	189
4.3.2.4.3. Dritte als Darlehensgeber	199
4.3.2.5. Begriff der wesentlichen Beteiligung	207
4.3.2.6. Ausnahmen von der Umqualifizierung	212
4.3.2.6.1. Durchführung eines Drittvergleichs	213
4.3.2.6.1.1. Grundsatz der Regelung	213
4.3.2.6.1.2. Niedrig verzinsliche Darlehen	218
4.3.2.6.2. Finanzierung banküblicher Geschäfte	220
4.3.2.6.3. Beurteilung des Fremdvergleichs	222
4.3.2.7. Ermittlung des anteiligen Eigenkapitals des Anteilseigners	223
4.3.2.7.1. Bestimmung des Eigenkapitals der Kapitalgesellschaft	223
4.3.2.7.2. Der Anteil des Anteilseigners	228
4.3.2.7.3. Ausnahmeregelung für vorübergehende Verluste	235
4.3.2.7.4. Möglichkeiten der Beeinflussung des anteiligen Eigenkapitals	239
4.3.2.8. Sonderregelung für verbundene Unternehmen	242
4.3.2.8.1. Zweck der Regelung	242
4.3.2.8.2. Vorschriften für Holdinggesellschaften	242
4.3.2.8.2.1. Holdingbegriff	242
4.3.2.8.2.2. Regelungsinhalt der Holdingklausel	248
4.3.2.8.3. Vorschriften für sonstige verbundene Unternehmen	250
4.3.2.8.4. Problembereiche bei verbundenen Unternehmen	254
4.3.2.9. Vorschriften zu Umgehungsmöglichkeiten des § 8a KStG	257
4.3.2.9.1. Unmittelbare Fremdkapitalüberlassung bei mittelbarer Beteiligung	258
4.3.2.9.2. Mittelbare Fremdkapitalüberlassung bei mittelbarer Beteiligung	260
4.3.2.9.3. Verbleibende Umgehungsmöglichkeiten	263
4.3.3. Konkurrenz zwischen § 8a KStG und § 8 Abs. 3 S. 2 KStG	265
4.3.4. Rechtsfolgen des § 8a KStG	268

4.3.4.1. Grundlagen	268
4.3.4.2. Rechtsfolgen auf der Gesellschaftsebene	268,
4.3.4.3. Rechtsfolgen und Zurechnungsprobleme auf der Gesellschafterebene	271
4.3.4.3.1. Anteilseigner als Fremdkapitalgeber	271
4.3.4.3.2. Nahestehende Person als Fremdkapitalgeber	273
4.3.4.3.3. Dritte als Fremdkapitalgeber	279
4.3.4.3.4. Rechtsfolgen des § 8a Abs. 5 KStG	- 282
4.3.4.3.4.1. Unmittelbare Fremdkapitalüberlassung	282
4.3.4.3.4.2. Mittelbare Fremdkapitalüberlassung	284
4.3.4.4. Sonstige Rechtsfolgen	285
4.4. Umqualifizierung und Doppelbesteuerungsrecht	285
4.4.1. Gewinnberichtigung bei verbundenen Unternehmen nach Art. 9 DBA	285
4.4.2. Abkommensrechtliches Diskriminierungsverbot nach Art. 24 DBA	290
4.4.2.1. Grundlagen	290
4.4.2.2. Diskriminierung wegen Staatsangehörigkeit	290
4.4.2.3. Diskriminierung wegen Nichtansässigkeit	291
4.4.2.4. Diskriminierung aufgrund ausländischer Beteiligung	293
4.4.3. Einordnung der Vergütung in Art. 10 oder 11 OECD-MA	295
4.4.4. Auswirkungen der Umqualifizierung für den Ansässigkeitsstaat	300
4.5. Umqualifizierung und Europarecht	303
4.5.1. Allgemeines Diskriminierungsverbot des Art. 6 EGV	303
4.5.2. Grundsatz der Niederlassungsfreiheit	304
4.6. Ausländische Regelungen zur Begrenzung der Gesellschafterfremdfinanzierung	306
4.6.1. Bestimmungen in den USA	307
4.6.2. Bestimmungen in ausgewählten EU-Staaten	309
4.6.3. Bestimmungen in sonstigen wichtigen OECD-Staaten	311
4.7. Ergebnis	312
i. Alternative Vorschläge zur Lösung der Problematik	317
' 5.1. Grenzüberschreitende Anrechnungsmodelle	317
: 5.1.1. Grundlagen	317
; 5.1.2. Körperschaftsteuererstattung in das Ausland	318
5.1.3. Indirekte Anrechnung im Ausland	319
5.2. Aufgabe des Trennungsprinzips	320
' 5.3. Konsumorientierte Neuordnung des Steuersystems	321
5.3.1. Grundlagen	321
5.3.2. Praktische Ausgestaltung einer konsumorientierten Besteuerung	323
5.3.2.1. Konzeption der Gewinnsteuer des Unternehmens	323
5.3.2.2. Konzeption der Einkommensteuer	324

5.3.3. Beurteilung der konsumorientierten Besteuerung	324
6. Schlußbetrachtung	327
Anhang	329
Literaturverzeichnis	341
Urteilsregister	395
Verwaltungsanweisungen	402
Bestimmungen der Europäischen Gemeinschaften	403
Drucksachen des Bundestages	403