

SCHÄFFER  

---

POESCHEL



Stefan Köhler/Sören Goebel/Andreas Körner (Hrsg.)

# **Handbuch der steueroptimalen Unternehmensfinanzierung**

2017

Schäffer-Poeschel Verlag Stuttgart

**Bearbeiterübersicht:**

**Bock: A IV**

**Broviy: D**

**Bustorff: E**

**Ehlermann: K**

**Eilinghoff: A I 1, 3-4, II-III, C, D**

**Geurts: L**

**Goebel: C**

**Haisch: J**

**Kaiser: F**

**Köhler: H**

**Körner: A I 2, B, I**

**Lechner: J**

**Nakhai: K**

**Rupp: G**

**Scholz: F**

**Sinderhauf: A I 1, 3-4, II-III**

Gedruckt auf chlorfrei gebleichtem, säurefreiem und alterungsbeständigem Papier

Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

Print: ISBN 978-3-7910-3415-7 Bestell-Nr. 20345-0002

EPDF: ISBN 978-3-7992-6955-1 Bestell-Nr. 20345-0151

Dieses Werk einschließlich aller seiner Teile ist urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ist ohne Zustimmung des Verlages unzulässig und strafbar. Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronischen Systemen.

© 2017 Schäffer-Poeschel Verlag für Wirtschaft • Steuern • Recht GmbH

[www.schaeffer-poeschel.de](http://www.schaeffer-poeschel.de)

[service@schaeffer-poeschel.de](mailto:service@schaeffer-poeschel.de)

Umschlagentwurf: Goldener Westen, Berlin

Umschlaggestaltung: Kienle gestaltet, Stuttgart

Satz: preXtension, Grafrath

Druck und Bindung: Kösel, Krugzell

Printed in Germany

Februar 2017

Schäffer-Poeschel Verlag Stuttgart

Ein Tochterunternehmen der Haufe Gruppe

# Inhaltsübersicht

Vorwort .....	V
Herausgeber .....	IX
Autoren .....	XI
Abkürzungsverzeichnis .....	XIII

## Teil A

### Steuerliche Grundprinzipien und Spezialnormen der Unternehmensfinanzierung .....

1

<b>I</b>	<b>Steuerliche Grundprinzipien der Unternehmensfinanzierung .....</b>	<b>3</b>
1	Grundsatz der Finanzierungsfreiheit und deren Einschränkungen im Steuerrecht .....	3
2	Kritik der konzeptionellen Diskriminierung der Eigenkapitalfinanzierung .....	4
3	Grundsatz der Maßgeblichkeit der Handelsbilanz für die Steuerbilanz .....	12
4	Einkommensteuergesetz, Körperschaftsteuergesetz und Gewerbesteuergesetz – Grundlagen .....	14
<b>II</b>	<b>Steuerrechtliche Spezialnormen der Unternehmensfinanzierung .....</b>	<b>17</b>
1	Verdeckte Gewinnausschüttungen .....	17
2	Verdeckte Einlagen .....	28
3	Mitunternehmerschaften .....	33
4	Organschaften .....	34
<b>III</b>	<b>Grenzüberschreitende Finanzierungen .....</b>	<b>37</b>
1	Inbound-Finanzierung .....	37
2	Outbound-Finanzierung .....	42
<b>IV</b>	<b>Finanztransaktionssteuer .....</b>	<b>47</b>
1	Einleitung .....	47
2	EU-Entwurf einer Finanztransaktionssteuer .....	48
3	Britische Stempelsteuer und Stempelersatzsteuer .....	52
4	Französische Finanztransaktionssteuer .....	54

## Teil B

### Grundlegende Analyse einzelner Finanzierungsformen .....

59

<b>I</b>	<b>Eigenkapital .....</b>	<b>63</b>
1	Stammaktien und GmbH-Anteile .....	63
2	Vorzugsaktien .....	105

# Inhaltsübersicht

<b>II</b>	<b>Fremdkapital</b> .....	107
1	Intercompany Loans und externe Darlehen .....	107
2	Schuldverschreibungen und Kapitalmarktaufnahmen .....	141
3	Cashpooling.....	142
<b>III</b>	<b>Hybridkapital</b> .....	145
1	Begriffsbestimmung, Zielsetzungen .....	145
2	Steuerrechtliche Abgrenzung von Eigen- und Fremdkapital: Genussrechtstest .....	163
3	Trendempfehlungen für die Strukturierung .....	174
4	Ausgewählte hybride Instrumente .....	174
<b>IV</b>	<b>Bürgschaften, Garantien, Patronagen</b> .....	197
1	Zivilrechtliche Grundlagen.....	197
2	Steuerrechtliche Folgen .....	197
<b>V</b>	<b>(Finanzierungs-)Leasing</b> .....	201
1	Zivilrechtliche und ökonomische Grundlagen.....	201
2	Steuerrechtliche Folgen .....	203
<b>VI</b>	<b>Factoring, Forfaitierung, ABS und Reverse Factoring</b> .....	209
1	Factoring, Forfaitierung, ABS .....	209
2	Reverse Factoring.....	225
<b>VII</b>	<b>Wertpapierleihe, -pensionsgeschäft und Repo</b> .....	229
1	Zivilrechtliche und ökonomische Abgrenzung der Geschäftstypen .....	229
2	Steuerrechtliche Folgen – Allgemeines .....	232
3	Spezifische Missbrauchsbekämpfung (§ 8 b Abs. 10 KStG).....	237
<b>VIII</b>	<b>Derivative Finanzinstrumente</b> .....	241
1	Zivilrechtliche, ökonomische und steuerrechtliche Grundlagen .....	241
2	Ausgewählte Termingeschäfte.....	260

## Teil C

	<b>Zinsschranke: (Inter-)nationale Aspekte und Gestaltungshinweise</b> .....	269
<b>I</b>	<b>Überblick über die Zinsschranke: Grundlagen und Prüfungsschema</b> .....	273
1	Rechtsgrundlagen – Entstehungsgeschichte – Zielsetzung .....	273
2	Grundregel und die Ausnahmen von der Zinsschranke .....	274
3	Überblick über die Rechtsfolgen der Zinsschranke .....	275
4	Prüfungsreihenfolge .....	277
5	Prüfungsschema .....	280
6	Zeitlicher Anwendungsbereich.....	280
<b>II</b>	<b>Zinsschranke vs. Grundgesetz, Europarecht und andere ausgewählte (inter-)nationale Rechtsvorschriften</b> .....	281
1	Grundgesetz .....	281
2	Europarecht .....	289
3	DBA-Recht.....	292

4	Außensteuerrecht.....	297
5	Zusammenspiel der Zinsschranke mit übrigen ausgewählten (inter-)nationalen Vorschriften.....	301
<b>III</b>	<b>Persönlicher Anwendungsbereich: Wer unterliegt der Zinsschranke? .....</b>	<b>311</b>
1	Fremdkapitalgeber .....	311
2	„Betrieb“ als Fremdkapitalnehmer – Fragen der Auslegung .....	311
<b>IV</b>	<b>Sachlicher Anwendungsbereich der Zinsschranke .....</b>	<b>331</b>
1	Fremdkapital im Sinne der Zinsschranke .....	331
2	Zinsaufwendungen im Sinne der Zinsschranke .....	333
3	Zinserträge im Sinne der Zinsschranke .....	338
4	Internationale Aspekte.....	338
<b>V</b>	<b>Besonderheiten bei der Ermittlung des EBITDA.....</b>	<b>341</b>
1	Ermittlungsgrundsätze .....	341
2	Internationale Aspekte.....	343
<b>VI</b>	<b>Ausnahmen von der Zinsschranke .....</b>	<b>345</b>
1	Freigrenze .....	345
2	Konzern-Klausel.....	346
3	Escape-Klausel.....	368
<b>VII</b>	<b>Feststellung, Nutzung und Untergang des EBITDA- und des Zinsvortrags.....</b>	<b>379</b>
1	Grundlagen.....	379
2	Feststellungsverfahren.....	380
3	Nutzung des EBITDA- und des Zinsvortrags .....	381
4	Untergang des EBITDA- und des Zinsvortrags.....	383

## Teil D

### Gewerbsteuerliche Hinzurechnungen im Rahmen der Unternehmensfinanzierung.....

		391
<b>I</b>	<b>Rechtsgrundlagen – Rechtsentwicklung – Zielsetzung .....</b>	<b>393</b>
<b>II</b>	<b>Verfassungsmäßigkeit der gewerbsteuerlichen Hinzurechnungen auf dem Prüfstand des Bundesverfassungsgerichts .....</b>	<b>395</b>
<b>III</b>	<b>§ 8 Nr. 1 GewStG vs. Europarecht .....</b>	<b>397</b>
1	Möglicher Verstoß gegen primäres Europarecht .....	397
2	Zins- und Lizenzgebührenrichtlinie im Lichte neuester EuGH-Rechtsprechung .....	399
<b>IV</b>	<b>§ 8 Nr. 1 GewStG vs. DBA-Recht .....</b>	<b>401</b>
<b>V</b>	<b>Einzelne Hinzurechnungstatbestände des § 8 Nr. 1 GewStG anhand von Praxisbeispielen .....</b>	<b>403</b>
1	Grundregeln der Ermittlung des Hinzurechnungsbetrags.....	403
2	Entgelte für Schulden (Buchst. a) .....	405
3	Renten und dauernde Lasten (Buchst. b) .....	424

## Inhaltsübersicht

4	Gewinnanteil des stillen Gesellschafters (Buchst. c) .....	425
5	Miet- und Pachtzinsen für die Benutzung von beweglichen und unbeweglichen Wirtschaftsgütern des Anlagevermögens (Buchst. d und e) .....	426
6	Überlassung von Rechten (Buchst. f) .....	435

### Teil E

#### **Umsatzsteuerliche Aspekte der steueroptimalen Unternehmensfinanzierung.....**

437

<b>I</b>	<b>Einleitung.....</b>	<b>439</b>
<b>II</b>	<b>Umsatzsteuerliche Aspekte der steueroptimalen Unternehmensfinanzierung .....</b>	<b>441</b>
1	Umsatzsteuerliche Bewertung typischer Kapitalbeschaffungsmaßnahmen .....	441
2	Umsatzsteuerliche Bewertung der im Zusammenhang mit der Kapitalbeschaffung bezogenen Eingangsleistungen.....	443
3	Vorsteuerabzug.....	446
4	Sonderfälle .....	452

### Teil F

#### **Verrechnungspreise in der Konzernfinanzierung .....**

459

<b>I</b>	<b>Einleitung.....</b>	<b>461</b>
<b>II</b>	<b>Regulatorische Grundlagen.....</b>	<b>463</b>
1	OECD .....	463
2	Gesetzliche Vorgaben .....	464
3	BMF-Schreiben .....	466
4	Rechtsprechung .....	476
<b>III</b>	<b>Die Relevanz des Gesellschaftsverhältnisses für die Auslegung des Fremd- vergleichsprinzips .....</b>	<b>483</b>
1	Rückhalt im Konzern.....	483
2	Beteiligung am Schuldner als Sicherheit .....	486
3	Eigenkapitalersetzende Darlehen.....	488
4	Fazit .....	489
<b>IV</b>	<b>Führen des Fremdvergleichs .....</b>	<b>491</b>
1	Allgemeines .....	491
2	Bestandteile von Zins- und Garantiesätzen .....	496
3	Zinsermittlungsmethoden für Kredite .....	503
4	Besonderheiten der Zinsermittlung bei Cashpools.....	508
5	Verteilung der Koordinationsgewinne .....	511
6	Gebührenermittlung für Garantien und Bürgschaften.....	515

**Teil G**

**Beteiligungsfinanzierung – die Finanzierung in- und ausländischer Tochtergesellschaften**.....

		519
<b>I</b>	<b>Überblick</b> .....	523
<b>II</b>	<b>Die Beteiligungsfinanzierung durch Körperschaften</b> .....	525
1	Grundsatz der Quellenbesteuerung nach den DBA.....	525
2	Überlagerung durch EU-Richtlinien .....	525
3	Probleme der Quellensteueranrechnung .....	530
4	Aufwendungen im Zusammenhang mit steuerfreien Dividenden .....	533
5	Aufwandsbegrenzungen nach § 8b Abs. 2 und 3 KStG .....	545
6	Aufwand in Zusammenhang mit steuerpflichtigen Streubesitzdividenden .....	556
7	Ausblick: Aufwand in Zusammenhang mit Dividenden, die unter eine Switch-over-Klausel fallen .....	563
8	Ausblick: Aufwand in Zusammenhang mit steuerpflichtigen Streubesitz- Veräußerungsgewinnen.....	563
<b>III</b>	<b>Quellensteuerbelastungen bei Personenunternehmen als Anteilseigner</b> .....	565
<b>IV</b>	<b>Abzugsbeschränkungen für den Beteiligungsaufwand bei Personenunter- nehmen als Anteilseigner</b> .....	567
1	Grundzüge des § 3 c Abs. 2 EStG.....	567
2	Besonderheiten bei ertraglosen Beteiligungen – § 3 c Abs. 2 EStG i. d. F. des JStG 2010.....	570
<b>V</b>	<b>Die Behandlung kapitalersetzender Darlehen</b> .....	575
1	Problemstellung und Ausgangsfall.....	575
2	Darlehen zwischen Kapitalgesellschaften .....	576
3	Darlehen eines Einzelunternehmers an eine Kapitalgesellschaft .....	581
4	Darlehen einer Personengesellschaft an eine Kapitalgesellschaft .....	582
5	Rückgriffsberechtigter Dritter.....	582
6	Darlehen zwischen Schwester-Kapitalgesellschaften.....	583
7	Besonderheiten bei Teilwertabschreibungen bei sogenannten kapitalersetzenden Darlehen auf Auslandsbeteiligungen – Anwendung des § 1 AStG.....	585
8	Gestaltungsmodelle bei grenzüberschreitenden Finanzierungen .....	594
9	Gestaltungsmodelle bei körperschaftsteuerlicher Struktur .....	596
10	(Refinanzierungs-)Kosten im Sonderbetriebsvermögen eines ausländischen Mitunternehmers (Double-Dip-Struktur).....	596
<b>VI</b>	<b>Gewerbesteuerliche Aspekte der Beteiligungsfinanzierung</b> .....	601
1	Allgemeines .....	601
2	Sonderprobleme bei der Anwendung von § 8b KStG, § 3 Nr. 40 und § 3 c EStG bei einer Personengesellschaft .....	601
3	Kürzungs- und Hinzurechnungsvorschriften .....	602
4	Hinzurechnung von Fremdkapitalvergütungen gem. § 8 Nr. 1 GewStG und das Verhältnis zu anderen Korrekturen.....	608
5	Sonderfragen des Aufwandsabzugs – der Abzug ausländischer Quellensteuern auf gewerbesteuerliche Streubesitzdividenden vom Gewerbeertrag.....	610

# Inhaltsübersicht

<b>VII</b>	<b>Die Finanzierung ausländischer Betriebsstätten und Beteiligungen an Personengesellschaften</b> .....	611
1	Allgemeine Grundsätze des EStG .....	611
2	Grundsätze der Gewinnabgrenzung nach DBA und AStG .....	611
3	Finanzierungsfunktionen .....	613
4	Dotationskapital.....	613
5	Zuordnungsprobleme beim Erwerb von Unternehmen mit ausländischen Betriebsstätten oder Anteilen an Personengesellschaften.....	614

## Teil H

	<b>Internationale Konzernfinanzierung und Steuerplanung</b> .....	615
<b>I</b>	<b>Einleitende Überlegungen</b> .....	617
<b>II</b>	<b>Abwehnormen des deutschen Steuerrechts</b> .....	619
1	Überblick.....	619
2	Hinzurechnungsbesteuerung gem. §§ 7-14 AStG .....	619
3	Switch-over-Klausel gem. § 20 Abs. 2 AStG .....	640
4	Ort der Geschäftsleitung gem. § 10 AO .....	643
5	Missbrauch – § 42 AO und § 50d Abs. 3 EStG .....	652
<b>III</b>	<b>Abgrenzung des Eigenkapitals von Fremdkapital im internationalen Kontext</b> .....	663
1	Einleitende Überlegungen .....	663
2	Fehlende gesetzliche Regelungen .....	663
<b>IV</b>	<b>Gestaltungsmodelle der optimalen Finanzierung</b> .....	667
1	Steuerplanerische Eckpunkte .....	667
2	Fremdfinanzierung.....	668
3	Eigenkapitalfinanzierung .....	673
4	Hybride Instrumente .....	678

## Teil I

	<b>Standorte für Finanzierungsgesellschaften</b> .....	697
<b>I</b>	<b>Steuerliche und nichtsteuerliche Funktionen von Finanzierungsgesellschaften im Konzern</b> .....	699
<b>II</b>	<b>Steuerneutraler Aufbau von Finanzierungsholdings</b> .....	705
<b>III</b>	<b>Aspekte der Standortauswahl</b> .....	713
1	Steuerliche Aspekte .....	713
2	Nichtsteuerliche Aspekte .....	717
<b>IV</b>	<b>Ausgewählte Standorte und Strukturen</b> .....	719
1	Belgien .....	719
2	Estland .....	722
3	Irland .....	723
4	Luxemburg.....	724
5	Malta.....	728
6	Niederlande .....	729

7	Österreich .....	732
8	Zypern .....	734
<b>V</b>	<b>Tabellarische Synopse der Holdingstandorte .....</b>	<b>737</b>

## Teil J

### **Unternehmensfinanzierung in der Sanierung .....** 743

<b>I</b>	<b>Einleitung .....</b>	<b>747</b>
<b>II</b>	<b>Maßnahmen zur Sanierung mittels Finanzierung .....</b>	<b>749</b>
1	Bedarf zusätzlicher Liquidität .....	749
2	Verbesserung der Eigenkapitalquote .....	751
3	Reduzierung von laufenden Liquiditätsabflüssen .....	753
4	„Tranchierung“ der Gläubiger .....	753
5	Begrifflichkeiten .....	753
<b>III</b>	<b>Vorschriften des deutschen Sanierungssteuerrechts .....</b>	<b>755</b>
1	Passivierungsaufschub .....	755
2	Abzinsung von Verbindlichkeiten .....	756
3	Mindestbesteuerung .....	758
4	Verlustnutzungsbeschränkung .....	759
5	Einlagegrundsätze .....	761
6	Sanierungserlass .....	762
7	Zinsschranke .....	765
8	Verluste auf Gesellschafterdarlehen .....	767
9	Grunderwerbsteuer .....	769
10	Schenkungssteuerliche Aspekte .....	771
11	Sektorenspezifische Vorschriften .....	773
<b>IV</b>	<b>Steuerliche Behandlung der wesentlichen Sanierungsmaßnahmen und -instrumente .....</b>	<b>775</b>
1	Änderung der Finanzierungsbedingungen .....	775
2	Rangrücktritt .....	780
3	Verzicht .....	785
4	Debt Equity Swap .....	792
5	Schuldübernahme .....	794
6	Schuldbeitritt .....	796
7	Rückkauf von Darlehen oder Schuldverschreibungen .....	798

## Teil K

### **Steuerliche Aspekte der Akquisitionsfinanzierung .....** 801

<b>I</b>	<b>Ziele der steuerlichen Erwerbsstrukturierung im nationalen und internationalen Kontext .....</b>	<b>803</b>
<b>II</b>	<b>Transaktionsstrukturierung – Share vs. Asset Deal .....</b>	<b>805</b>
1	Übertragung von Einzelwirtschaftsgütern .....	805
2	Übertragung von Personengesellschaftsanteilen .....	809
3	Übertragung von Kapitalgesellschaftsanteilen .....	813

## Inhaltsübersicht

<b>III</b>	<b>Abzug und Bedienung von Finanzierungskosten</b> .....	819
1	Ökonomische und rechtliche Rahmenbedingungen der Erwerbsfinanzierung .....	819
2	Gestaltungen zur Bedienung von Finanzierungsverbindlichkeiten und deren steuerliche Konsequenzen .....	826
3	Finanzierung durch den Verkäufer (Kaufpreisstundung/Vendor Loan oder Earn Out) .....	845
4	Überblick über die steuerlichen Rahmenbedingungen der Erwerbsfinanzierung in ausgewählten Ländern .....	846
<b>IV</b>	<b>Transaktionssteuern und deren Vermeidung</b> .....	861
1	Grunderwerbsteuer .....	861
2	Umsatzsteuer .....	868
<b>V</b>	<b>Steuerliche Behandlung von Transaktionskosten</b> .....	877
1	Steuerliche Behandlung finanzierungsbezogener Kosten .....	878
2	Sonstige Transaktionskosten .....	883
<b>VI</b>	<b>Finanzierungsverträge</b> .....	887
1	Überblick über typische Finanzierungsverträge beim Unternehmenskauf .....	887
2	Review von Finanzierungsverträgen aus steuerlicher Sicht – Checkliste .....	887

## Teil L

<b>Kapitalmarktaspekte und Investmentbanking</b> .....	891	
<b>I</b>	<b>Bedeutung der Kapitalertragsteuer</b> .....	893
<b>II</b>	<b>Ausschüttungsbasierte Konzepte</b> .....	895
1	Inlandssachverhalt .....	895
2	Grenzüberschreitender Sachverhalt .....	898
3	Einlagenrückgewähr.....	901
<b>III</b>	<b>Organschaft als Reorganisationsinstrument</b> .....	903
<b>IV</b>	<b>Umstrukturierungen</b> .....	905
1	Anteilstausch .....	905
2	Abspaltung .....	906
3	Verschmelzung .....	907
4	Formwechsel .....	908
<b>V</b>	<b>Einzelne Finanzierungsinstrumente</b> .....	909
1	Verzinsliche Darlehensforderung .....	909
2	Grundpfandrechtliche besicherte Darlehensforderung .....	909
3	Nachrangdarlehen.....	910
4	Typische stille Beteiligung.....	911
5	Klassische Wandelanleihe.....	912
6	Synthetische Wandelanleihe .....	913
7	Regulatorisches Eigenkapital.....	923
Stichwortverzeichnis.....	927	