

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	5
Literaturverzeichnis .....	17
Einleitung.....	47
1. Teil: Verlustausgleich und Verlustabzug .....	49
A. Natürliche Personen .....	49
I. Objektives Nettoprinzip.....	49
1. Verfassungsrang?.....	50
2. Bedeutung des objektiven Nettoprinzips für den Verlustabzug.....	51
a) 1. Ansicht: Totalitätsprinzip.....	52
b) 2. Ansicht: Periodizitätsprinzip.....	52
c) Stellungnahme und Ergebnis.....	53
II. Verlustausgleich und Verlustabzug im Einzelnen.....	54
1. Verlustausgleich gemäß § 2 Abs. 2 EStG .....	54
2. Verlustabzug nach § 10d EStG .....	55
a) Verlustrücktrag.....	55
b) Verlustvortrag .....	55
aa) Allgemeines.....	55
bb) Mindestbesteuerung nach § 10d Abs. 2 EStG .....	56
3. Prinzip der Personenidentität .....	57
B. Juristische Personen .....	58
I. Juristische Personen als Zurechnungsobjekt steuerlicher Leistungsfähigkeit .....	58
1. 1. Ansicht: Leistungsfähigkeitsprinzip nicht anwendbar .....	58
2. 2. Ansicht: Leistungsfähigkeitsprinzip anwendbar .....	59
3. Stellungnahme und Zwischenergebnis.....	59
II. Trennungsprinzip.....	60
III. Prinzip der Personenidentität.....	61
IV. Problemaufriss.....	62

2. Teil: Besonderheiten der Verlustnutzung von Körperschaften im deutschen Steuerrecht .....	65
A. Historie.....	65
I. Mantelkaufrechtsprechung .....	65
1. Urteil vom 8.1.1958 .....	65
2. Urteil vom 15.2.1966 .....	66
3. Urteil vom 19.12.1973 .....	67
4. Urteile vom 29.10.1986 .....	67
II. Zwischenergebnis.....	68
B. § 8 Abs. 4 KStG .....	68
I. Telos der Vorschrift.....	69
1. 1. Ansicht: Missbrauchsvorschrift .....	69
2. 2. Ansicht: Zusätzliches Tatbestandsmerkmal .....	69
3. Rechtsprechung.....	70
4. Stellungnahme .....	70
II. Rechtliche und wirtschaftliche Identität .....	72
1. Hauptanwendungsfall .....	72
a) Personelles Substrat .....	72
aa) Anteile im Sinne des § 8 Abs. 4 S. 2 KStG .....	73
(1) Beteiligung an den Gesellschaftsrechten oder am Nennkapital.....	73
(a) Meinungsstand .....	73
(b) Stellungnahme.....	74
(2) Problem: Genussrechte und Bezugsrechte .....	75
bb) Übertragung.....	76
(1) Unmittelbare Übertragung .....	76
(a) Entgeltliche Übertragung .....	77
(b) Unentgeltliche Übertragung .....	78
(2) Mittelbare Übertragung.....	79
(a) Literaturauffassung .....	79
(b) Auffassung der Verwaltung und des BFH .....	79
(c) Stellungnahme.....	80
(3) Zwischenergebnis .....	81
b) Sachliches Substrat.....	81
aa) Betriebsvermögen.....	82
bb) „Neues“ Betriebsvermögen .....	83
(1) Betriebsvermögenszuführung durch „Innenfinanzierung“?.....	84
(2) Betriebsvermögenszuführung durch Außenstehende .....	85
cc) „Überwiegend“ neues Betriebsvermögen .....	87

(1) Gegenständliche Betrachtungsweise des BFH.....	87
(2) Saldierungsmethode.....	88
(3) Stellungnahme .....	88
dd) Fortführung oder Wiederaufnahme des Geschäftsbetriebes.....	89
c) Sachlicher und zeitlicher Zusammenhang.....	90
aa) Ursprüngliche Verwaltungsauffassung.....	90
bb) Kritik .....	90
cc) BFH Urteil vom 14.3.2006.....	91
dd) Reaktion der Finanzverwaltung.....	91
ee) Stellungnahme.....	92
d) Rechtsfolge: Ausschluss des Verlustabzugs.....	92
aa) Verwaltungsauffassung .....	93
bb) Auffassung des BFH.....	93
cc) Stellungnahme.....	94
2. Generalklausel des § 8 Abs. 4 S. 1 KStG.....	94
a) Systematische Einordnung.....	94
b) Vergleichbarkeit zum Hauptanwendungsfall .....	95
aa) Vergleichbarkeit mit dem Anteilseignerwechsel.....	95
bb) Vergleichbarkeit mit der Betriebsvermögenszuführung.....	95
c) Ergebnis .....	96
3. Sanierungsklausel gemäß § 8 Abs. 4 S. 3 KStG .....	97
a) Sanierung im Sinne des § 8 Abs. 4 S. 3 KStG .....	97
aa) Sanierungsbedürftigkeit.....	98
bb) Sanierungsfähigkeit .....	98
cc) Sanierungsabsicht.....	98
b) Geschäftsbetrieb im Sinne des § 8 Abs. 4 S. 3 KStG.....	99
c) Veränderungssperre.....	100
aa) Übersanierung, sog. Aufpfropfen .....	100
bb) Abschmelzen .....	102
(1) Vergleichsgröße I.....	102
(2) Vergleichsgröße II.....	103
III. Zusammenfassung .....	104
C. Unternehmensteuerreform 2008: § 8c KStG.....	106
I. Zweck der Norm als Auslegungsmaßstab .....	107
1. Sinn und Zweck des § 8c KStG .....	107
a) Gesetzesbegründung .....	107
b) Umsetzung des Missbrauchsvermeidungszwecks? .....	109
2. Ergebnis .....	111
II. Normanalyse.....	112
1. Persönlicher Anwendungsbereich.....	112

2. Schädlicher Beteiligungserwerb .....	113
a) Übertragungsgegenstand .....	113
aa) Gezeichnetes Kapital .....	113
bb) Beteiligungs- und Mitgliedschaftsrechte .....	114
(1) Wortlaut .....	114
(2) Systematik .....	116
(a) „Innere“ Systematik .....	116
(b) Abspaltungsverbot und Kernbereichslehre .....	116
(aa) Abspaltungsverbot .....	116
(bb) Kernbereichslehre .....	117
(cc) Zwischenergebnis .....	118
(c) Ergebnis .....	119
(3) Gesetzeszweck .....	119
(4) Auslegungsergebnis .....	119
cc) Stimmrechte .....	120
(1) Isolierte Stimmrechtsübertragung .....	120
(2) Stimmrechtslose Vorzugsaktien .....	122
dd) Quotenermittlung bei „gemischten“ Übertragungen .....	124
ee) Zwischenergebnis .....	125
b) Unmittelbare oder mittelbare Übertragung .....	125
aa) Unmittelbare Übertragung .....	125
(1) Übertragung .....	125
(a) Zivilrechtliches oder wirtschaftliches Eigentum? .....	127
(b) Anteilsübertragung im Zusammenhang mit einem Börsengang .....	128
(2) Entgeltlich oder unentgeltlich .....	130
(3) Zwischenergebnis .....	131
bb) Mittelbare Übertragung .....	132
(1) Allgemeines .....	132
(2) Konzernbetrachtung .....	134
(3) Ergebnis .....	136
cc) Kapitalerhöhung gemäß § 8c Abs. 1 S. 4 KStG .....	137
(1) Effektive und nominelle Kapitalerhöhung .....	137
(2) Mittelbare Kapitalerhöhung .....	139
dd) Vergleichbarer Sachverhalt .....	140
(1) Verstoß gegen das Bestimmtheitsgebot? .....	140
(a) Regelfall als Maßstab .....	141
(b) Historie .....	142
(c) Stellungnahme und Auslegungsergebnis .....	143
(2) Einzelfälle .....	144

	(a) Umwandlungsfälle .....	144
	(aa) Abspaltung/Verschmelzung .....	144
	(bb) Einschränkende Auslegung bei einer Verkürzung von Beteiligungsketten .....	145
	(b) Stimmrechtsvereinbarungen .....	147
	(c) Genussrechte .....	149
	(d) Kapitalherabsetzung .....	150
	(e) Erwerb eigener Anteile .....	151
	ee) Fünfjahreszeitraum .....	152
	ff) Ergebnis .....	153
c)	Erwerberkreis .....	154
	aa) Personenbezogene Betrachtungsweise .....	154
	bb) Nahe stehende Personen .....	155
	cc) Erwerbergruppe mit gleichgerichteten Interessen, § 8c Abs. 1 S. 3 KStG .....	158
3.	Rechtsfolge .....	162
	a) Nicht genutzte Verluste .....	162
	aa) Laufende und nicht genutzte Verluste .....	162
	bb) Unterjähriger Beteiligungserwerb .....	164
	cc) Sonstige Verluste .....	168
	dd) Zinsvortrag und gewerbesteuerliche Verluste .....	169
	(1) Zinsvortrag nach § 4h EStG .....	169
	(2) Gewerbesteuersteuerliche Verluste .....	170
	b) Quotaler Verlustuntergang .....	171
	aa) Quotenermittlung beim gestuften Anteilerwerb .....	171
	bb) Quotenermittlung bei mittelbaren Übertragungen .....	174
	(1) Gesetzesbegründung .....	174
	(2) Teleologische Reduktion? .....	174
	(3) Stellungnahme .....	175
	cc) Zwischenergebnis .....	176
	c) Vollständiger Verlustuntergang .....	176
	aa) Vollständiger Untergang des übrig gebliebenen Verlustes .....	176
	bb) Übertragung derselben Anteile .....	177
	cc) Zwischenergebnis .....	180
4.	Ausnahmeregelungen .....	180
	a) § 8c Abs. 2 KStG .....	181
	aa) Verlustabzug dem Grunde nach .....	181
	(1) § 8c Abs. 2 S. 1 KStG .....	181
	(a) Wagniskapitalbeteiligungsgesellschaft .....	182
	(b) Zielgesellschaft .....	182

(c) Schädlicher Beteiligungserwerb.....	183
(d) Entfall auf stille Reserven.....	183
(2) § 8c Abs. 2 S. 2 KStG.....	184
bb) Verlustabzug der Höhe nach.....	184
(1) Anwendungsbereich.....	184
(2) Gestreckter Verlustabzug.....	185
(3) Vollständiger Verlustabzug.....	186
b) Finanzmarktstabilisierungsfondsgesetz.....	186
c) Ergebnis.....	187
5. Übergangsvorschrift.....	188
a) Erstmalige Anwendung des § 8c KStG.....	188
b) Letztmalige Anwendung des § 8 Abs. 4 KStG.....	189
6. Ergebnis der Normanalyse.....	190
III. Verfassungsrechtliche Bedenken.....	191
1. Verstoß gegen das objektive Nettoprinzip und das Gebot der Folgerichtigkeit.....	191
a) Objektives Nettoprinzip/Folgerichtigkeitsgebot.....	191
b) Neue Grundentscheidung des Gesetzgebers?.....	193
c) Verstoß: Einschränkung der Verlustnutzung.....	195
d) Ergebnis.....	196
2. Durchbrechung des zivilrechtlichen Trennungsprinzips.....	197
3. Sachlicher Grund bzw. Rechtfertigung.....	198
a) Fiskalpolitische und haushaltspolitische Gründe.....	198
b) Missbrauchsvermeidung.....	200
c) Vereinfachungsgründe?.....	202
d) Ermessensspielraum des Gesetzgebers?.....	204
e) Zwischenergebnis.....	205
4. Ergebnis.....	206
IV. Wirtschaftspolitische Bedenken.....	206
1. Fehlen einer Sanierungsklausel.....	207
a) Verwaltungserlass vom 27.3.2003.....	207
b) Anwendbarkeit auf § 8c KStG.....	208
aa) Voraussetzungen für § 8c KStG.....	208
bb) Kritik.....	209
(1) Fehlende Rechtsgrundlage für Sanierungserlass?.....	210
(2) Beschränkter Anwendungsbereich.....	211
b) Ergebnis.....	212
2. Behinderung sonstiger wirtschaftlich sinnvoller Maßnahmen.....	213
3. Erpressbarkeitspotential.....	215
4. Ergebnis.....	216

V. Änderungen des § 8c KStG durch das Wachstums- beschleunigungsgesetz .....	216
1. Verschonungsregelung gemäß § 8c Abs. 1 S. 6 bis 8 KStG n.F. ....	217
a) Hintergrund der Verschonungsregelung.....	217
b) Ermittlung der stillen Reserven.....	218
aa) Steuerliches Eigenkapital – Gemeiner Wert der Anteile .....	218
bb) Einschränkungen .....	218
c) Ergebnis .....	219
2. Weitere Ausnahmen des § 8c Abs. 1 KStG .....	220
a) Konzernklausel gemäß § 8c Abs. 1 S. 5 KStG n.F.....	220
aa) Beteiligte Personen.....	220
bb) Maßgebliche Beteiligung.....	221
cc) Ergebnis.....	222
b) Sanierungsklausel gemäß § 8c Abs. 1a KStG n.F. ....	222
aa) Tatbestand .....	223
(1) Beteiligungserwerb zur Sanierung des Geschäfts- betriebes.....	224
(2) Erhaltung wesentlicher Betriebsstrukturen .....	225
(a) Einhaltung der Betriebsvereinbarung.....	225
(b) Lohnsummenvergleich.....	226
(c) Wesentliche Betriebsvermögenszuführung.....	226
bb) Fazit.....	228
3. Ergebnis .....	228
VI. Zusammenfassung des 2. Teils und Schlussfolgerungen.....	229
1. Zusammenfassung .....	229
2. Schlussfolgerungen .....	231

3. Teil: Die Verlustnutzung von Körperschaften im US-amerikanischen Steuerrecht.....	233
A. Einführung in das US-amerikanische Steuerrecht.....	233
B. Verlustausgleich und Verlustabzug.....	234
I. Verlustausgleich .....	234
II. Verlustabzug.....	235
III. Mindestbesteuerung.....	235
1. Berechnung der AMT .....	236
a) Vorläufige AMT , <i>tentative minimum tax</i> .....	236
b) Reguläre Steuerschuld.....	237
2. Rechtsfolge .....	238
C. Übergang und Beschränkung des Verlustabzuges .....	238
I. Übergang des Verlustvortrages gemäß Sec. 381 IRC.....	239
1. Voraussetzungen.....	240

a)	Liquidation einer Tochtergesellschaft .....	240
b)	Umstrukturierungen .....	241
aa)	Allgemeine Voraussetzungen .....	241
(1)	Fortführung des Geschäftsbetriebes.....	241
(2)	Fortführung der Anteilseignerstruktur .....	241
bb)	Umstrukturierungen im Einzelnen.....	242
(1)	Verschmelzung ( <i>A-Merger</i> ).....	242
(2)	<i>Type C reorganization</i> .....	243
(3)	<i>Type D reorganization</i> .....	245
(4)	<i>Type F reorganization</i> .....	246
(5)	<i>Type G reorganization</i> .....	247
2.	Steuerjahr der übertragenden Gesellschaft.....	248
3.	Übergang des Verlustabzuges der übertragenden Gesellschaft .....	249
4.	Zusammenfassung .....	249
II.	Einschränkung der Verlustnutzung .....	250
1.	Sec. 382 IRC .....	250
a)	Begriffe .....	251
b)	Anforderungen an einen Anteilseignerwechsel.....	251
aa)	Testing date .....	252
(1)	Anteilseignerwechsel eines 5% Anteilseigners.....	252
(a)	<i>Public groups/ Aggregation Rule</i> .....	254
(b)	<i>Segregation Rule</i> .....	256
(c)	Sonstige Erwerber.....	257
(2)	<i>Equity structure shift</i> .....	258
bb)	Quotenveränderung um mehr als 50 Prozentpunkte .....	259
c)	Rechtsfolge.....	261
aa)	Vollständiger Verlustuntergang.....	261
bb)	Beschränkung der Verlustnutzung.....	261
(1)	<i>Long-term tax-exempt rate</i> .....	262
(2)	Marktwert des Unternehmens .....	262
(a)	Allgemeines .....	262
(b)	„ <i>Anti-stuffing</i> “ rule.....	263
(c)	<i>Nonbusiness assets</i> .....	264
cc)	Unterjähriger Anteilseignerwechsel .....	265
d)	Zwischenergebnis.....	266
2.	Sec. 384 IRC .....	266
3.	Sec. 269 IRC .....	268
a)	Gestaltungen im Sinne der Sec. 269 IRC .....	268
aa)	Kontrollerwerb .....	268
bb)	<i>Tax-Free asset acquisition</i> .....	269
cc)	Sec. 269 (b) IRC .....	269



b) Erfordernis eines subjektiven Tatbestandes .....	270
III. Sonderregelungen für Konzerne .....	272
1. Verlustverrechnung innerhalb eines Konzerns .....	272
2. Einschränkung der Verlustnutzung .....	274
a) SRLY-Regelungen .....	274
b) Schädlicher Anteilseignerwechsel innerhalb eines Konzerns ....	277
aa) Gleichbleibende Konzernstruktur .....	277
bb) Eintritt einer neuen Gesellschaft .....	279
(1) Erwerb einer Verlustgesellschaft .....	279
(2) Erwerb einer Verlustuntergruppe ( <i>loss subgroup</i> ) .....	280
cc) Ausscheiden einer Konzerngesellschaft .....	281
3. Zusammenfassung .....	283
D. Ergebnis des 3. Teils .....	283
4. Teil: Rechtsvergleich .....	285
A. Verlustnutzung von Körperschaften .....	285
I. Vergleich des § 8c KStG mit Sec. 382 IRC .....	287
1. Anknüpfung an einen Anteilseignerwechsel .....	288
a) Möglichkeit der Einflussnahme neuer Anteilseigner .....	288
aa) Übertragungsgegenstand .....	288
bb) Übertragung .....	289
(1) Rechtsgeschäftlich/nicht rechtsgeschäftlich .....	289
(2) Unmittelbar/mittelbar .....	290
cc) Schädlichkeitsgrenze .....	292
dd) Übertragungsbezogene und personenbezogene Betrachtungsweise .....	292
ee) Zeitraum .....	294
b) Zwischenergebnis .....	294
2. Anknüpfung an den Unternehmensgegenstand .....	295
II. Übergang der Verluste .....	297
B. Ergebnis des Rechtsvergleichs .....	299
Zusammenfassung der Arbeit in Thesen .....	301
Fazit und Ausblick .....	303