

**Der Rechtsschutz gemäss Art. 6
EMRK in Verfahren der
internationalen Amtshilfe im
Bereich der direkten Steuern**

ALAIN BAI

Schulthess § 2018

Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	V
Inhaltsübersicht	VII
Inhaltsverzeichnis	IX
Abkürzungsverzeichnis	XV
Literaturverzeichnis	XXI
Materialienverzeichnis	XLIII
§1 Einleitung.....	1
§2 Grundlagen der internationalen Amtshilfe im Bereich der direkten Steuern.....	5
I. Begriffliche Grundlagen.....	5
1. Arten der internationalen Amtshilfe	5
1.1 Amtshilfe im Allgemeinen	5
1.2 Internationale Amtshilfe im Bereich der direkten Steuern	6
a Kleine Amtshilfe	6
b Grosse Amtshilfe	6
2. Formen der internationalen Amtshilfe.....	7
2.1 Amtshilfe auf Ersuchen	7
a Informationsaustausch im Einzelfall	7
b Gruppenanfragen	7
c Beweisausforschungsverbot bzw. Verbot von sog. fishing expeditions	8
2.2 Spontane Amtshilfe	10
a Begriff und Merkmale	10
b Rechtsschutz.....	11

2.3	Automatischer Informationsaustausch AIA.....	12
a	Begriff und Merkmale	12
b	Rechtliche Qualifikation des AIA	12
c	Rechtsschutz.....	13
3.	Abgrenzung von Amts- und Rechtshilfe	14
3.1	Internationale Rechtshilfe in Strafsachen	15
3.2	Rechtliche Bedeutung der Abgrenzung	16
a	Unterschiedliche Rechtsgrundlagen und Zuständigkeiten	16
b	Anwendbarkeit des Bundesgesetzes über den Datenschutz (DSG)	18
c	Annäherung der beiden Rechtsinstitute	20
3.3	Abgrenzungskriterien in der Lehre und Praxis	21
a	Organbezogene bzw. organisationsrechtliche Abgrenzung	21
b	Verfahrensbezogene Abgrenzung	22
c	Handlungsbezogene Abgrenzung	23
d	Weitere Abgrenzungsansätze.....	24
3.4	Praxis des Bundesgerichts	24
3.5	Gemeinsame dogmatische Erfassung von internationaler Amts- und Rechtshilfe.....	25
3.6	Zwischenfazit	26
II.	Rechtliche Grundlagen.....	27
1.	Rechtliche Entwicklungen.....	27
1.1	Musterabkommen der OECD von 1963	27
1.2	Vorbehalt der Schweiz zu Art. 26 OECD-MA	28
1.3	Ergänzung des Art. 26 OECD-MA im Jahre 2005	29
a	OECD-Bericht zum schädlichen Steuerwettbewerb von 1998	29
b	Bericht des OECD-Fiskalkomitees betreffend Zugang zu Bankdaten von 2000	29
c	Errichtung des Global Forums im Jahre 2001	30
d	Neufassung des Art. 26 OECD-MA im Jahre 2005.....	30
1.4	Rückzug des Vorbehalts zu Art. 26 OECD-MA durch die Schweiz	31
1.5	Zulässigkeit von Amtshilfe ohne Namensnennung	32
1.6	Zulässigkeit von Gruppenanfragen.....	32
1.7	Amtshilfeübereinkommen OECD/Europarat.....	32
1.8	Einführung eines automatischen Informationsaustauschs	33
2.	Zweck der internationalen Amtshilfe	34
3.	Rechtsgrundlagen der internationalen Amtshilfe im Bereich der direkten Steuern	35
3.1	Völkerrechtliche Rechtsgrundlagen.....	35

a	Doppelbesteuerungsabkommen	35
b	Steuerinformationsabkommen	37
c	FATCA-Übereinkommen	38
d	Amtshilfeübereinkommen OECD/Europarat	38
3.2	Innerstaatliche Rechtsgrundlagen	40
a	Steueramtshilfegesetz (StAhiG)	40
b	Bundesgesetz über den internationalen automatischen Informationsaustausch in Steuersachen (AIAG)	41
c	Bundesgerichtsgesetz (BGG)	42
3.3	Verhältnis von Völker- und Landesrecht	43
a	Verhältnis von Völker- und Verfassungsrecht	43
b	Verhältnis von Völkerrecht und Bundesgesetzen	44
c	Verhältnis von Völkerrecht und Doppelbesteuerungsabkommen im Besonderen	46
4.	OECD-Materialien im Besonderen	47
4.1	Berücksichtigungsgebot	49
a	Lehre	49
b	Rechtsprechung	50
4.2	Dynamischer oder statischer Beizug	51
a	Lehre	52
b	Rechtsprechung	52
c	Zwischenfazit	53

§3 Art. 6 EMRK und Art. 47 GRC in Amtshilfeverfahren 55

I.	Verhältnis von Art. 6 EMRK zu Art. 13 EMRK und Art. 47 GRC	55
1.	Recht auf ein faires Verfahren gemäss Art. 6 Abs. 1 EMRK	55
2.	Recht auf eine wirksame Beschwerde gemäss Art. 13 EMRK	56
3.	Recht auf einen wirksamen Rechtsbehelf und ein unparteiisches Gericht gemäss Art. 47 GRC	58
II.	Kapitel 2: Anwendbarkeit von Art. 6 EMRK	59
1.	Anwendbarkeit von Art. 6 EMRK in Amts- und Rechtshilfeverfahren	59
2.	Anwendbarkeit von Art. 6 EMRK in steuerrechtlichen Verfahren	62
2.1	Steuerrechtliche Ansprüche und Verpflichtungen	62
2.2	Steuerstrafverfahren	64
2.3	Bundesgerichtliche Rechtsprechung	64

3.	Vorläufige Massnahmen des EGMR im Zusammenhang mit Art. 6 EMRK	66
4.	Würdigung im Schrifttum	67
5.	Praktische Auswirkungen der fehlenden Anwendbarkeit von Art. 6 EMRK in Verfahren der internationalen Amts- und Rechtshilfe	69
III.	Anwendbarkeit von Art. 47 GRC	71
1.	Urteil des EuGH i.S. Berlioz	71
1.1	Zur ersten Vorlagefrage	72
a	Schlussanträge des Generalanwalts Wathelet	72
b	Erwägungen des EuGH	73
1.2	Zur zweiten Vorlagefrage	74
a	Schlussanträge des Generalanwalts Wathelet	74
b	Erwägungen des EuGH	76
1.3	Zur vierten Vorlagefrage	77
a	Schlussanträge des Generalanwalts Wathelet	78
b	Erwägungen des EuGH	78
1.4	Zur dritten und fünften Vorlagefrage	79
a	Schlussanträge des Generalanwalts Wathelet	79
b	Erwägungen des EuGH	82
1.5	Zur sechsten Vorlagefrage	83
a	Schlussanträge des Generalanwalts Wathelet	84
b	Erwägungen des Gerichtshofs	85
IV.	Kapitel 4: Würdigung	86
1.	Stärkung des Rechtsschutzes	86
2.	Vom zwei- zum dreidimensionalen Amtshilfverfahren	86
3.	Soering-Folgerechtsprechung	88

§4 Art. 6 EMRK und Art. 29a BV in Amtshilfverfahren..... 91

I.	Rechtsweggarantie gemäss Art. 29a BV	91
1.	Einschränkung der Rechtsweggarantie gemäss Art. 29a BV	92
2.	Ausdehnung des Rechtsschutzes auf Realakte	93
II.	Einschränkung der Rechtsweggarantie im Steuerrecht	94
III.	Amtshilfe als Grundrechtseingriff	96
IV.	Schweizerische Rechtsprechung: Einzelfragen	97

1. Amtshilfe gestützt auf gestohlene Daten	97
1.1 BGE 143 II 202 (Urteil des Bundesgerichts 2C_893/2015 vom 16. Februar 2017)	97
1.2 BGE 143 II 224 (Urteil des Bundesgerichts 2C_1000/2015 vom 17. März 2017)	99
1.3 Urteil des Bundesverwaltungsgerichts A-4695/2015 vom 2. März 2016	101
1.4 Folgen für die Gesetzgebung	102
2. Rechtsschutz von Dritten in grenzüberschreitenden Amtshilfeverfahren.	103
2.1 BGE 141 II 436 (Urteil des Bundesgerichts 2C_963/2014 vom 24. September 2015)	103
a Urteil des Bundesverwaltungsgerichts A-1606/2014 vom 7. Oktober 2014	104
b Würdigung im Schrifttum	105
2.2 BGE 142 II 161 (Urteil des Bundesgerichts 2C_1174/2015 vom 24. September 2015)	106
a Urteil des Bundesverwaltungsgerichts A-3294/2014 vom 8. Dezember 2014	108
b Würdigung im Schrifttum	108
2.3 BGE 143 II 506 (Urteil des Bundesgerichts 2C_792/2016 vom 23. August 2017)	109
2.4 Urteil des Bundesgerichts 2C_640/2016 vom 18. Dezember 2017	110
2.5 Urteil des Bundesgerichts 2C_54/2014 vom 2. Juni 2014	110
3. Gruppenanfragen	111
3.1 BGE 143 II 136 (Urteil des Bundesgerichts 2C_276/2016 vom 12. September 2016)	111
a Urteil des Bundesverwaltungsgerichts A-8400/2015 vom 21. März 2016	113
b Würdigung im Schrifttum	114
3.2 BGE 143 II 628 (Urteil des Bundesgerichts 2C_643/2016 vom 1. September 2017)	115
3.3 Urteil des Bundesverwaltungsgerichts A-4695/2015 vom 2. März 2016	117
4. Voraussichtliche Erheblichkeit bei erledigter Steuerangelegenheit im ersuchenden Staat	118
5. Praxis der sog. status updates der ESTV	120
6. «Anwaltsähnliche Dienste» der ESTV	122

§5 Zusammenfassung und Thesen 125