

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

ALAIN BAI

Schulthess § 2018

# **Inhaltsverzeichnis**

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

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**