

Roland Böhi

Das verdeckte Eigenkapital im Steuerrecht

Schulthess § 2014

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|--|--|----------|
| Inhaltsübersicht | V | |
| Literaturverzeichnis | XXIII | |
| Abbildungsverzeichnis | XLV | |
| Verzeichnis der Materialien und anderen Quellen | XLVII | |
| Abkürzungsverzeichnis | LIII | |
| Kapitel I | Einleitung | 1 |
| | 1. Untersuchungsgegenstand und Abgrenzung | 1 |
| | 2. Aufbau dieser Arbeit | 2 |
| 1. Teil | Grundlagen der Unternehmensfinanzierung | 3 |
| Kapitel II | Ökonomische Grundlagen | 3 |
| | 1. Unternehmensfinanzierung | 3 |
| | 1.1 Grundlagen | 3 |
| | 1.1.1 Definition Unternehmensfinanzierung | 3 |
| | 1.1.2 Zielkriterien | 3 |
| | 1.2 Begriff und Grundfunktion des Kapitals | 5 |
| | 1.3 Kapitalformen | 6 |
| | 1.3.1 Grundtypen | 6 |
| | 1.3.2 Gliederung | 7 |
| | 1.4 Eigenkapital-Finanzierung | 8 |
| | 1.4.1 Begriff | 8 |
| | 1.4.2 Merkmale | 9 |
| | 1.4.3 Funktionen | 9 |
| | 1.4.4 Variabler Eigenkapitalbedarf | 10 |
| | 1.5 Fremdkapital-Finanzierung | 11 |
| | 1.5.1 Begriff | 11 |
| | 1.5.2 Merkmale | 12 |
| | 1.5.3 Funktionen | 12 |
| | 1.5.4 Erscheinungsformen | 13 |
| | 1.5.5 Abgrenzungsfragen | 13 |
| | 1.6 Mezzanine-Finanzierung | 14 |
| | 1.6.1 Begriff | 14 |
| | | VII |

| | | |
|-------------|--|----|
| 1.6.2 | Merkmale | 15 |
| 1.6.3 | Funktionen | 16 |
| 1.6.4 | Erscheinungsformen | 17 |
| 1.6.5 | Abgrenzungsfragen | 19 |
| 1.6.5.1 | Theoretische Grundlagen | 19 |
| 1.6.5.2 | Differenzierungsansätze | 20 |
| 2. | Kapitalstruktur | 21 |
| 2.1 | Theorien der Kapitalstruktur | 21 |
| 2.1.1 | Irrelevanz der Kapitalstruktur | 22 |
| 2.1.2 | Relevanz der Kapitalstruktur | 22 |
| 2.1.2.1 | Steuerreduzierender Effekt von Fremdkapital | 22 |
| 2.1.2.2 | Konkurskosten | 23 |
| 2.1.2.3 | Asymmetrische Informationsverteilung und Agency-Kosten | 24 |
| 2.1.3 | Einfluss der Kapitalstruktur auf den Unternehmenswert | 24 |
| 2.2 | Kriterien für eine „optimale“ Kapitalstruktur | 25 |
| 2.2.1 | Ausrichtung auf die Rentabilität | 27 |
| 2.2.2 | Ausrichtung auf die Kapitalkosten | 28 |
| 2.2.3 | Ausrichtung auf das Risiko | 28 |
| 2.2.4 | Ausrichtung auf die Liquidität | 29 |
| 2.2.4.1 | Horizontale Finanzierungsregeln | 30 |
| 2.2.4.2 | Vertikale Finanzierungsregeln | 31 |
| 2.2.4.3 | Dynamischer Verschuldungs- faktor | 31 |
| 2.2.5 | „Optimale“ Kapitalstruktur | 31 |
| 2.2.6 | Weitere Ausrichtungen | 32 |
| 2.3 | Sensibilisierung für die optimale Kapital- struktur | 32 |
| Kapitel III | Handelsrechtliche Grundlagen | 33 |
| 1. | Handelsrechtliche Grundlagen | 33 |
| 1.1 | Einleitung | 33 |
| 1.2 | Eigenkapital | 34 |

| | | |
|----------------|---|-----------|
| 1.2.1 | Mindestkapital | 34 |
| 1.2.2 | Eigenkapitalschutz | 36 |
| 1.2.3 | Funktionen | 37 |
| 1.3 | Fremdkapital | 38 |
| 1.3.1 | Definition | 38 |
| 1.3.2 | Abgrenzung zum Eigenkapital | 38 |
| 1.3.3 | Rechtsgeschäftliche Beziehungen zwischen Aktionär und AG | 40 |
| 1.3.4 | Aktionärsdarlehen in Sanierungs- situationen: Umqualifizierung in Eigenkapital? | 41 |
| 1.4 | Mezzanine-Kapital | 42 |
| 1.4.1 | Einleitung | 42 |
| 1.4.2 | Beteiligungsrechte mit schuldrechtlichen Zügen | 43 |
| 1.4.3 | Forderungsrechte mit beteiligungs- rechtlichen Zügen | 44 |
| 2. | Grundzüge der Rechnungslegung | 44 |
| 2.1 | Einleitung und Abgrenzung | 44 |
| 2.2 | Allgemeine Vorschriften der Rechnungslegung | 46 |
| 2.2.1 | Grundlagen | 46 |
| 2.2.2 | Eigenkapital | 46 |
| 2.2.3 | Fremdkapital | 47 |
| 2.2.4 | Mezzanine-Kapital | 47 |
| 2. Teil | Grundlagen der steuerrechtlichen Gewinn- ermittlung | 49 |
| Kapitel IV | Grundlagen der Besteuerung juristischer Personen | 49 |
| 1. | Handelsrechtliche Grundlagen | 49 |
| 1.1 | Juristische Person als Rechtssubjekt | 49 |
| 1.2 | Wesensbestimmung der juristischen Person | 49 |
| 1.3 | Formenzwang und -fixierung | 50 |
| 1.4 | Trennungsprinzip | 50 |
| 1.5 | Durchgriff | 51 |

| | | |
|-----------|--|----|
| 2. | Steuerrechtliche Grundlagen | 51 |
| 2.1 | Grundsatz des selbständigen Unternehmens | 51 |
| 2.2 | Wirtschaftliche Leistungsfähigkeit von juristischen Personen | 54 |
| 2.3 | Wirtschaftliche Doppelbelastung | 57 |
| 2.3.1 | Einleitung | 57 |
| 2.3.2 | Anwendungsbereich | 57 |
| 2.3.3 | Gewinn und Einkommen | 59 |
| 2.3.4 | Kapital und Vermögen | 61 |
| 2.3.5 | Typische Konstellationen der wirtschaftlichen Doppelbelastung | 62 |
| 2.4 | Steuerrechtlicher Durchgriff | 63 |
| 2.5 | Exkurs: Besteuerung von Personunternehmen | 64 |
| Kapitel V | Gewinnermittlung im Unternehmenssteuerrecht | 65 |
| 1. | Massgebliche Verfassungsgrundsätze im Steuerrecht | 65 |
| 1.1 | Allgemeinheit der Besteuerung und Besteuerung nach der wirtschaftlichen Leistungsfähigkeit | 65 |
| 1.1.1 | Inhalt und Bedeutung | 65 |
| 1.1.2 | Allgemeinheitsprinzip | 66 |
| 1.1.3 | Gleichmässigkeit der Besteuerung | 66 |
| 1.1.4 | Rechtsgleichheit | 67 |
| 1.1.5 | Leistungsfähigkeitsprinzip | 67 |
| 1.1.5.1 | Grundsatz | 67 |
| 1.1.5.2 | Totalgewinn- sowie Periodizitätsprinzip | 69 |
| 1.1.6 | Grundsatz der Wettbewerbsneutralität der Besteuerung | 70 |
| 1.1.7 | Exkurs: Rechtsformneutrale Unternehmensbesteuerung | 72 |
| 1.2 | Legalitätsprinzip | 72 |
| 1.2.1 | Verfassungsrechtliche Grundlagen | 72 |
| 1.2.2 | Auslegungsprinzipien | 74 |
| 1.2.3 | Verwaltungsverordnungen | 76 |
| 1.3 | Verhältnismässigkeitsprinzip | 77 |

| | | |
|---------|---|-----|
| 1.4 | Treu und Glauben | 78 |
| 2. | Gewinnermittlungsprinzipien | 79 |
| 2.1 | Massgeblichkeitsprinzip | 79 |
| 2.1.1 | Grundsatz | 79 |
| 2.1.2 | Schutzwirkung | 81 |
| 2.2 | Steuerrechtliche Korrekturvorschriften | 82 |
| 2.2.1 | Zweck | 82 |
| 2.2.2 | Erfordernis der gesetzlichen Grundlage | 84 |
| 2.2.3 | Verdeckte Gewinnausschüttungen | 86 |
| 2.2.3.1 | Tatbestandselemente | 87 |
| 2.2.3.2 | Verhältnis zum Handelsrecht | 93 |
| 2.2.4 | Zinsen auf verdecktem Eigenkapital | 94 |
| 2.2.5 | Steuerungsumgehung | 94 |
| 2.2.5.1 | Grundsatz | 94 |
| 2.2.5.2 | Beim verdeckten Eigenkapital | 97 |
| 3. | Steuerrechtliche Abgrenzung zwischen Eigen- und Fremdkapital | 98 |
| 3.1 | Einleitung | 98 |
| 3.2 | Grundsatz | 98 |
| 3.3 | Einschränkungen | 98 |
| 3.4 | Mezzanine-Kapital | 99 |
| 4. | Grundsatz des Drittvergleichs | 100 |
| 4.1 | Einleitung | 100 |
| 4.2 | Rechtliche Grundlagen | 100 |
| 4.3 | Richtlinien der ESTV | 101 |
| 4.3.1 | Themenkreise | 101 |
| 4.3.2 | Rechtliche Bedeutung | 102 |
| 5. | Steuerverfahrensrecht, insb. Beweisrecht | 103 |
| 5.1 | Grundsatz | 103 |
| 5.2 | Untersuchungs- und Mitwirkungsgrundsatz | 104 |
| 5.3 | Beweislast | 105 |
| 5.3.1 | Objektive Beweislast | 105 |
| 5.3.1.1 | Grundsatz | 105 |
| 5.3.1.2 | Erweiterung und Ausnahme | 105 |
| 5.3.1.3 | Bei der natürlichen Vermutung | 106 |

| | | |
|----------------|--|------------|
| | 5.3.2 Subjektive Beweislast | 107 |
| | 5.4 Beweiswürdigung | 107 |
| | 5.5 Beweismass | 108 |
| 3. Teil | Das verdeckte Eigenkapital | 109 |
| Kapitel VI | Grundlagen des verdeckten Eigenkapitals | 111 |
| 1. | Steuerrechtliche Aspekte der Unternehmensfinanzierung | 111 |
| 1.1 | Steuerrechtliche Ausgangslage | 111 |
| 1.2 | Steuerfolgen der Kapitalisierung | 112 |
| 1.3 | Steuerplanung | 112 |
| | 1.3.1 Grundüberlegungen | 112 |
| | 1.3.2 Abgrenzung Steuerplanung zu -umgehung | 114 |
| 2. | Zweck des verdeckten Eigenkapitals | 115 |
| 2.1 | Sicherstellung der wirtschaftlichen Doppelbelastung | 115 |
| | 2.1.1 Grundsatz | 115 |
| | 2.1.2 Betroffene Steuerobjekte | 116 |
| | 2.1.2.1 Verhinderung des Missbrauchs der Finanzierungsfreiheit | 116 |
| | 2.1.2.2 Gewinnsteuer | 117 |
| | 2.1.2.3 Kapitalsteuer | 117 |
| | 2.1.3 Betroffene Steuersubjekte | 117 |
| 2.2 | Rechtsgleiche Besteuerung sämtlicher Unternehmer | 118 |
| 2.3 | Fiskalische Verknüpfung des Steuersubstrats zur Schweiz | 120 |
| | 2.3.1 Einleitung | 120 |
| | 2.3.2 Ermittlung von verdeckten Gewinnausschüttungen | 121 |
| | 2.3.3 Rückerstattung der Verrechnungssteuer | 122 |
| | 2.3.3.1 Allgemeine Voraussetzungen | 122 |

| | | |
|---------|--|-----|
| 2.3.3.2 | Rückerstattung an ausländisch beherrschte Finanzgesell- schaften | 123 |
| 2.3.4 | Missbräuchliche Inanspruchnahme von Doppelbesteuerungsabkommen | 124 |
| 2.3.4.1 | Begriff des Abkommens- missbrauchs | 124 |
| 2.3.4.2 | Unangemessene Finanzierung | 125 |
| 3. | Legaldefinitionen | 126 |
| 3.1 | Vor der Steuerharmonisierung | 126 |
| 3.1.1 | WStB und BdBSt | 126 |
| 3.1.2 | Kantonale Gewinn- und Kapitalsteuer | 127 |
| 3.1.3 | ESTV-Praxis | 127 |
| 3.2 | Steuerharmonisierung | 129 |
| 3.2.1 | Materialien | 129 |
| 3.2.2 | StHG | 130 |
| 3.2.3 | DBG | 131 |
| 3.3 | Änderungen vom 7. Oktober 1994 | 132 |
| 3.3.1 | Materialien | 132 |
| 3.3.2 | StHG | 133 |
| 3.3.3 | DBG | 135 |
| 3.4 | Unternehmenssteuerreform 1997 | 135 |
| 3.5 | Kantonale Umsetzung von Art. 24 Abs. 1 lit. c i.V.m. Art. 29a StHG | 137 |
| 3.6 | Relevante Änderungen gegenüber dem früheren Recht | 143 |
| 4. | Gesetzesauslegung | 144 |
| 4.1 | Ausgangslage | 144 |
| 4.2 | Grundlagen der Gesetzesauslegung | 144 |
| 4.2.1 | Ausgangslage | 144 |
| 4.2.2 | Anwendbare Elemente der Gesetzes- auslegung | 145 |
| 4.2.2.1 | Einleitung | 145 |
| 4.2.2.2 | Grammatikalisches Element | 145 |
| 4.2.2.3 | Historisches Element | 146 |
| 4.2.2.4 | Systematisches Element | 146 |
| 4.2.2.5 | Teleologisches Element | 147 |

| | | |
|-------|---|-----|
| 4.3 | Gesetzesauslegung von Art. 65 DBG / Art. 24 | |
| | Abs. 1 lit. c i.V.m. Art. 29a StHG | 148 |
| 4.3.1 | Vorbemerkungen | 148 |
| 4.3.2 | Grammatikalisches Element | 149 |
| 4.3.3 | Historisches Element | 150 |
| | 4.3.3.1 Gesetzesmaterialien | 150 |
| | 4.3.3.2 Rechtsprechung und Schrifttum | 151 |
| 4.3.4 | Systematisches Element | 153 |
| 4.3.5 | Teleologisches Element | 155 |
| | 4.3.5.1 Einleitung | 155 |
| | 4.3.5.2 Funktionsanalyse | 157 |
| | 4.3.5.3 Kernelemente der teleologischen Auslegung | 162 |
| 4.3.6 | Intensität und Umfang der funktionellen Angleichung | 163 |
| 4.3.7 | Zeitlicher Aspekt der funktionellen Angleichung | 164 |
| 4.3.8 | Eigenmittelvorschriften in regulierten Branchen | 164 |
| 4.3.9 | Abgrenzung zwischen wirtschaftlicher Bedeutung und dem Drittvergleich | 165 |
| 5. | Massgebende Rechtsprechung | 166 |
| 5.1 | Vor der Steuerharmonisierung | 167 |
| | 5.1.1 Dominierendes Thema „Immobilien-gesellschaft“ | 167 |
| | 5.1.2 Würdigung der Rechtsprechung | 171 |
| 5.2 | Nach der Steuerharmonisierung | 171 |
| | 5.2.1 Verobjektivierter Tatbestand | 171 |
| | 5.2.2 Würdigung der Rechtsprechung | 175 |
| 6. | Tatbestandselemente gemäss Rechtsprechung | 176 |
| 6.1 | Zusammenfassung | 176 |
| 6.2 | Kumulativ zu erfüllende Tatbestands-elemente? | 177 |
| | 6.2.1 Steuerpraxis vor der Steuerharmoni-sierung | 177 |

| | | |
|---------|---|-----|
| 6.2.2 | Steuerpraxis nach der Steuerharmonisierung | 177 |
| 7. | Überprüfung des Konzepts mit Verfassungsgrundsätzen und mit Gewinnermittlungsprinzipien | 178 |
| 7.1 | Einleitung | 178 |
| 7.2 | Massgebliche Verfassungsgrundsätze | 178 |
| 7.2.1 | Besteuerung nach der wirtschaftlichen Leistungsfähigkeit | 178 |
| 7.2.1.1 | Grundsatz | 178 |
| 7.2.1.2 | Gewinnsteuer | 179 |
| 7.2.1.3 | Kapitalsteuer | 179 |
| 7.2.2 | Rechtsgleichheit | 182 |
| 7.2.3 | Legalitätsprinzip | 182 |
| 7.2.4 | Verhältnismässigkeitsprinzip | 184 |
| 7.3 | Gewinnermittlungsprinzipien | 184 |
| 7.3.1 | Massgeblichkeitsprinzip | 184 |
| 7.3.2 | Wirtschaftliche Doppelbelastung | 185 |
| 7.3.3 | Verdeckte Gewinnausschüttung | 185 |
| 7.3.4 | Grundsatz des Drittvergleichs | 186 |
| 7.3.5 | Steuerungumgehung | 187 |
| 8. | OECD-Stellungnahmen zum Thema „Thin capitalisation“ | 187 |
| 8.1 | Einleitung | 187 |
| 8.2 | OECD-Bericht 1986 | 188 |
| 8.2.1 | Einleitung | 188 |
| 8.2.2 | Inhalt | 188 |
| 8.2.3 | Schlussfolgerungen | 189 |
| 8.3 | „Thin capitalisation“ im Musterkommentar | 190 |
| 8.3.1 | Einleitung | 190 |
| 8.3.2 | Art. 9 OECD-MA: Auslegungsordnung | 190 |
| 8.3.3 | Art. 10 f. OECD-MA: Abgrenzung zwischen Dividenden und Zinsen | 191 |
| 8.4 | Schlussfolgerungen der OECD im Vergleich zu den Schweizer Rechtsnormen | 192 |

| | | |
|-------|--|-----|
| 9. | Vom verdeckten Eigenkapital betroffene Steuer- | |
| | subjekte | 193 |
| 9.1 | Eingrenzung aufgrund des Gesetzeswortlauts | 193 |
| 9.2 | Voraussetzungen der subjektiven Steuer- | |
| | pflicht | 193 |
| 9.2.1 | Begriff des Steuersubjekts | 193 |
| 9.2.2 | Voraussetzungen | 193 |
| | 9.2.2.1 Persönliche Eigenschaften | 194 |
| | 9.2.2.2 Steuerrechtliche Zugehörigkeit | 194 |
| | 9.2.2.3 Beziehung zum Steuerobjekt | 195 |
| | 9.2.2.4 Keine Ausnahme von der | |
| | subjektiven Steuerpflicht | 196 |
| 9.3 | Juristische Personen | 196 |
| 9.3.1 | Einleitung | 196 |
| 9.3.2 | Inländische Kapitalgesellschaften und | |
| | Genossenschaften | 196 |
| | 9.3.2.1 Definition | 196 |
| | 9.3.2.2 Rechtsfolgen mit Bezug auf | |
| | das verdeckte Eigenkapital | 197 |
| 9.3.3 | Ausländische Kapitalgesellschaften | |
| | und Genossenschaften | 198 |
| | 9.3.3.1 Qualifikationsanweisung | 198 |
| | 9.3.3.2 Rechtsfolgen mit Bezug auf | |
| | das verdeckte Eigenkapital | 198 |
| 9.3.4 | Vereine, Stiftungen, übrige juristische | |
| | Personen | 198 |
| 9.4 | Betriebsstätte | 199 |
| 9.4.1 | Einleitung | 199 |
| 9.4.2 | Unterscheidung zwischen Gewinner- | |
| | mittlung und -abgrenzung | 200 |
| 9.4.3 | Abgrenzungsgrundsätze | 200 |
| | 9.4.3.1 Persönliche Zugehörigkeit | 200 |
| | 9.4.3.2 Wirtschaftliche Zugehörigkeit | 202 |
| 9.4.4 | Betriebsstätte und verdecktes Eigen- | |
| | kapital | 203 |
| | 9.4.4.1 Persönliche Zugehörigkeit | 203 |
| | 9.4.4.2 Wirtschaftliche Zugehörigkeit | 203 |

| | | |
|-------------|---|-----|
| | 9.4.4.3 Interkantonales Unternehmen | 204 |
| 9.5 | Branchenbezogene Definitionen | 204 |
| | 9.5.1 Vorbemerkung | 204 |
| | 9.5.2 Immobiliengesellschaft | 204 |
| | 9.5.2.1 Einleitung | 204 |
| | 9.5.2.2 Definition | 205 |
| | 9.5.2.3 Abgrenzungen | 205 |
| | 9.5.2.4 Rechtsfolgen | 206 |
| | 9.5.3 Finanzgesellschaft | 207 |
| | 9.5.3.1 Einleitung | 207 |
| | 9.5.3.2 Definition | 207 |
| | 9.5.3.3 Abgrenzungen | 208 |
| | 9.5.3.4 Rechtsfolgen | 209 |
| | 9.5.4 Betriebsgesellschaft | 210 |
| 9.6 | Nicht betroffene Steuersubjekte | 210 |
| Kapitel VII | Ermittlung des verdeckten Eigenkapitals | 211 |
| 1. | Rechtsnormen und Zuständigkeiten | 211 |
| | 1.1 Einleitung | 211 |
| | 1.2 Rechtliche Grundlagen | 211 |
| | 1.2.1 Direkte Bundessteuer | 211 |
| | 1.2.1.1 Anwendbare Normen | 211 |
| | 1.2.1.2 Veranlagung und Erhebung | 212 |
| | 1.2.2 Kantonale Gewinn- und Kapitalsteuern | 213 |
| | 1.3 ESTV-Kreisschreiben „Verdecktes Eigenkapital“ | 214 |
| | 1.3.1 Entstehungsgeschichte und Zweck | 214 |
| | 1.3.2 Betriebswirtschaftliche Überlegungen | 215 |
| | 1.3.3 Rechtsnatur und Verbindlichkeit | 215 |
| | 1.3.4 Überprüfung der Gesetzeskonformität | 216 |
| | 1.3.5 Berücksichtigung der Rechtsgleichheit | 217 |
| | 1.3.6 Anwendungsbereich | 218 |
| | 1.3.6.1 Direkte Bundessteuer | 218 |
| | 1.3.6.2 Kantons- und Gemeindesteuern | 218 |
| | 1.3.6.3 Erweiterter Anwendungsbereich | 219 |

| | | |
|---------|--|-----|
| 1.3.6.4 | Eingeschränkter Anwendungsbereich | 220 |
| 2. | Verfahrensrechtliche Fragestellungen | 222 |
| 2.1 | Verfahrensgrundsätze | 222 |
| 2.2 | Beweisrecht | 222 |
| 2.2.1 | Rechte und Pflichten der Steuerbehörde | 222 |
| 2.2.2 | Rechte und Pflichten des Steuerpflichtigen | 225 |
| 2.3 | Subjektives Verfahren | 226 |
| 2.4 | Anwendung von Verwaltungsverordnungen | 227 |
| 3. | Ermittlung des massgebenden Fremdkapitals | 227 |
| 3.1 | Einleitung | 227 |
| 3.2 | Fokussierung auf den Gesetzeszweck | 227 |
| 3.3 | Einzelfragen zum massgeblichen Fremdkapital | 228 |
| 3.3.1 | Buchhalterische Ausgangslage | 228 |
| 3.3.2 | Steuerliche Präzisierungen | 230 |
| 3.3.2.1 | Finanzierung von aussergewöhnlichen Geschäftsvorfällen | 230 |
| 3.3.2.2 | Abgrenzung zwischen verzinslichem und unverzinslichem Fremdkapital | 231 |
| 3.3.2.3 | Versteuerte stille Reserven | 232 |
| 3.3.3 | Rangrücktritt | 232 |
| 3.3.4 | Mezzanine-Kapital | 233 |
| 3.3.5 | Abgrenzung der Passiven zwischen Stammhaus und Betriebsstätte | 235 |
| 3.3.5.1 | Schweizer Stammhaus | 235 |
| 3.3.5.2 | Interkantonaies Unternehmen | 236 |
| 3.4 | Analyse der schädlichen Darlehensgeber | 236 |
| 3.4.1 | Ausgangslage | 236 |
| 3.4.2 | Fremdfinanzierung durch Gesellschafter | 237 |
| 3.4.3 | Fremdfinanzierung durch nahestehende Personen | 238 |

| | | |
|---------|--|-----|
| 3.4.3.1 | Einleitung | 238 |
| 3.4.3.2 | Präzisierung | 239 |
| 3.4.4 | Direkte bzw. indirekte Fremd- finanzierung | 242 |
| 3.4.4.1 | Übersicht | 242 |
| 3.4.4.2 | Direkte Fremdfinanzierung | 243 |
| 3.4.4.3 | Indirekte Fremdfinanzierung | 243 |
| 3.4.5 | Durch Gesellschafter sichergestelltes Fremdkapital von Dritten | 244 |
| 3.4.5.1 | Grundsatz | 244 |
| 3.4.5.2 | Mögliche Ausnahmen bei besicherten Drittdarlehen | 245 |
| 3.4.5.3 | Diskussion verschiedener Besicherungsformen | 248 |
| 3.4.6 | Würdigung der Gesamtsituation | 250 |
| 3.4.7 | Massgeblicher Zeitpunkt | 250 |
| 4. | Ermittlung der maximalen Verschuldungskapazität | 251 |
| 4.1 | Einleitung | 251 |
| 4.2 | Konzept der maximalen Fremdverschuldung | 252 |
| 4.3 | Wertermittlung der belehnbaren Aktiven | 253 |
| 4.3.1 | Relevante Aktiven | 253 |
| 4.3.1.1 | Aktivierte Positionen | 253 |
| 4.3.1.2 | Nicht aktivierte Positionen | 253 |
| 4.3.1.3 | Abgrenzung der belehnbaren Aktiven zwischen Stammhaus und Betriebsstätte | 254 |
| 4.3.1.4 | Verrechnung von Aktiv- forderungen und Passiv- verbindlichkeiten | 255 |
| 4.3.2 | Relevante Werte | 255 |
| 4.3.2.1 | Buchwert | 255 |
| 4.3.2.2 | Verkehrswert | 256 |
| 4.3.2.3 | Finanzgesellschaften | 258 |
| 4.3.2.4 | Rechtsfolgen der Offenlegung der Verkehrswerte | 259 |
| 4.3.3 | Massgebender Zeitpunkt | 259 |
| 4.4 | Belehnungsansätze | 260 |

| | | |
|---------|--|-----|
| 4.4.1 | ESTV-Kreisschreiben „Verdecktes Eigenkapital“ | 260 |
| 4.4.1.1 | Übersicht | 260 |
| 4.4.1.2 | Dargestellte Kategorien von Aktiven | 261 |
| 4.4.1.3 | Nicht dargestellte Kategorien von Aktiven | 261 |
| 4.4.1.4 | Kritik | 262 |
| 4.4.2 | Finanzgesellschaften | 262 |
| 4.4.3 | Kantonale Steuerpraxis | 263 |
| 4.4.4 | Banken und Versicherungen | 265 |
| 5. | Wirtschaftliche Bedeutung als Eigenkapital | 265 |
| 5.1 | Ausgangslage | 265 |
| 5.2 | Massgebende Kriterien | 266 |
| 5.2.1 | Einleitung | 266 |
| 5.2.2 | Wichtigste Funktionen des Eigenkapitals | 267 |
| 5.3 | Abgrenzung zum Drittvergleich | 267 |
| 6. | Drittvergleich im Konzept des verdeckten Eigenkapitals | 268 |
| 6.1 | Ausgangslage | 268 |
| 6.1.1 | Einleitung | 268 |
| 6.1.2 | Gesetzliche Grundlage | 269 |
| 6.2 | Voraussetzungen | 270 |
| 6.2.1 | Theoretische Voraussetzungen | 270 |
| 6.2.2 | Mögliche Vergleichsformen | 271 |
| 6.2.2.1 | Konkreter Drittvergleich | 271 |
| 6.2.2.2 | Hypothetischer Drittvergleich | 271 |
| 6.3 | Primat des Aufsichtsrechts | 272 |
| 6.4 | Einzelfragen | 273 |
| 6.4.1 | Aufrechnung von marktkonformen Zinsen? | 273 |
| 6.4.2 | Massgebender Zeitpunkt | 274 |
| 6.5 | Mögliche Bankkriterien für eine Kreditvergabe | 274 |
| 6.5.1 | Einleitung | 274 |
| 6.5.2 | Übersicht Kommerzkreditgeschäft | 275 |

| | | |
|--------------|---|-----|
| 6.5.3 | Kreditprüfung | 275 |
| 6.5.3.1 | Vorgehensweise | 275 |
| 6.5.3.2 | Zentrale Prüfungsthemen | 276 |
| 6.5.3.3 | Dimensionaler Kreditentscheid | 280 |
| 6.5.3.4 | Risikogerechtes Pricing | 281 |
| 6.6 | Hypothetischer Drittvergleich („Benchmarking“) | 281 |
| 6.6.1 | Darlehenskonditionen | 281 |
| 6.6.2 | Finanzierungsstruktur | 282 |
| 7. | Zusammenfassende Tatbestandselemente | 283 |
| Kapitel VIII | Steuerfolgen des verdeckten Eigenkapitals | 284 |
| 1. | Einleitende Bemerkungen | 284 |
| 1.1 | Untersuchungsgegenstand | 284 |
| 1.2 | Massgebender Zeitpunkt | 284 |
| 2. | Gewinnsteuer | 285 |
| 2.1 | Grundlagen | 285 |
| 2.2 | Umfang der aufzurechnenden Zinsen | 285 |
| 2.2.1 | Marktüblicher Zinssatz | 285 |
| 2.2.2 | Zu hoher Zinssatz | 286 |
| 2.2.3 | Zu tiefer Zinssatz | 286 |
| 2.2.3.1 | Problemstellung | 286 |
| 2.2.3.2 | Kalkulatorische Methode | 286 |
| 2.2.3.3 | Proportionale Methode | 287 |
| 2.2.3.4 | Drittdarlehen mit tiefem Zinssatz | 287 |
| 2.3 | Nur verzinsliches Fremdkapital | 288 |
| 2.3.1 | Grundlagen | 288 |
| 2.3.2 | Berechnungsbeispiel | 289 |
| 2.3.3 | Unverzinstes Fremdkapital | 289 |
| 2.4 | Rückzahlung des verdeckten Eigenkapitals | 290 |
| 3. | Kapitalsteuer | 290 |
| 3.1 | Grundlagen | 290 |
| 3.2 | Einzelfragen | 290 |
| 3.2.1 | Verrechenbarkeit mit handelsrechtlicher Unterbilanz | 290 |

| | | |
|----------------|--|------------|
| | 3.2.2 Abgrenzung zur fusionsbezogenen Negativreserve | 291 |
| 4. | Verrechnungssteuer | 291 |
| 5. | Emissionsabgabe | 291 |
| 4. Teil | Zusammenfassung und Würdigung | 293 |
| 1. | Zusammenfassung | 293 |
| 1.1 | Grundlagen der Aussenfinanzierung | 293 |
| 1.2 | Die Selbständigkeit der juristischen Person und die steuerlichen Konsequenzen | 294 |
| 1.3 | Verdecktes Eigenkapital | 294 |
| 2. | Würdigung | 295 |