

Inhaltsübersicht	V
Inhaltsverzeichnis	VII
Abbildungsverzeichnis	XXI
Abkürzungsverzeichnis	XXIV

Einführung	1
A Problemstellung und Zielsetzung der Analyse	1
B Gang der Analyse	4
C Stand der Forschung	6
Erster Teil Konzeptionelle Grundlagen geschlossener Fonds	9
A Merkmale geschlossener Fonds und Abgrenzung zu offenen Fonds und REIT-AG	9
B Rechtsformen geschlossener Fonds	26
C Rechtsformstandard Publikums-GmbH & Co. KG	38
D Investitionsspektrum geschlossener Fonds	63
E Finanzierungsformen und Investitionskosten	70
F Rendite- und Steuerorientierung	75
Zweiter Teil Allgemeine Determinanten des Ertragsteuersystems	87
A Grundprinzipien des deutschen Einkommensteuerrechts	87
B Aufbau des EStG	88
C Grundprinzipien der Personengesellschaftsbesteuerung	115
Dritter Teil Allgemeine ertragsteuerliche Determinanten der Publikums-GmbH & Co. KG	
A Allgemeine Determinanten der Publikums-GmbH & Co. KG	118
B Gewerbliche Personengesellschaft	127
C Vermögensverwaltende Personengesellschaft	181
D Internationales Steuerrecht und geschlossene Fonds	221
E Deklarationspflichten, Konzeptabstimmung, Außenprüfung und § 42 AO	229
F Ansatzpunkte der steuerlichen Gestaltung geschlossener Fonds	249
G Transparenzprinzip in der Diskussion und Komplexität des Steuerrechts	254

Vierter Teil Analyse ertragsteuerlicher Determinanten: Gesetzgeber	260
A § 2 EStG und geschlossene Fonds	260
B Gewinnermittlung gem. §§ 4; 5 EStG, § 4 Abs. 3 EStG bzw. § 5a EStG	271
C Bewertungsnormen und AfA gem. §§ 6; 7 EStG und geschlossene Fonds	298
D Überschusseinkünftermittlung gem. §§ 8; 9 u. 11 EStG und geschlossene Fonds	323
E Gewinneinkunftsarten und geschlossene Fonds	334
F Verlustbeschränkungen gem. §§ 15b; 2b (a. F.): 15a EStG	350
G Kapitalvermögen gem. § 20 EStG und geschlossene Fonds	393
H Vermietung und Verpachtung gem. § 21 EStG und geschlossene Fonds	433
I Sonstige Einkünfte gem. §§ 22 Nr. 2 u. 3 EStG und geschlossene Fonds	444
J Tarifnormen, Steuerermäßigungen und geschlossene Fonds	458
K Zweitmarkt und geschlossene Fonds	466
Fünfter Teil Analyse ertragsteuerlicher Determinanten: Finanzverwaltung	472
A Anwendungspraxis der Verlautbarungen der Finanzverwaltung	472
B Schreiben zur Einkünftequalifikation: Abgrenzung der Gewerblichkeit	476
C Schreiben zur Einkünfteermittlung	555
D Schreiben zur Verlustnutzungsbeschränkung	591
E Schreiben zur Zurechnung: Leasing und geschlossene Fonds	602
Sechster Teil Steuersystem und Marktentwicklung geschlossener Fonds	614
A Empirische Steuerwirkungsanalyse und geschlossene Fonds	614
B Marktentwicklungen geschlossener Fonds	625
C Zusammenfassung: Marktentwicklungen geschlossener Fonds und Steuersystem	640
Siebter Teil Zusammenfassung der Analyseergebnisse	644
Anhang	
Literaturverzeichnis	XXIX
Rechtsquellenverzeichnis	CX
Verwaltungsanweisungen	CXXXIX
Sonstige Quellen	CLVIII

Inhaltsübersicht.....	V
Inhaltsverzeichnis	VII
Abbildungsverzeichnis	XXI
Abkürzungsverzeichnis.....	XXIV
Einführung	1
A Problemstellung und Zielsetzung der Analyse	1
B Gang der Analyse.....	4
C Stand der Forschung	6
Erster Teil Konzeptionelle Grundlagen geschlossener Fonds.....	9
A Merkmale geschlossener Fonds und Abgrenzung zu offenen Fonds und REIT-AG.....	9
I Typische Merkmale geschlossener Fonds.....	9
1 Begriff und gesetzliche Grundlagen geschlossener Fonds	9
2 Typische Struktur und Merkmale geschlossener Fonds	10
2.1 Investition und Risiken.....	10
2.2 Risikominimierung (MVK, Garantien und Aufklärungspflicht).....	12
2.3 Platzierungszeitraum und Fondslaufzeit.....	13
2.4 Notwendigkeit geschlossener Fonds als Investitionsvehikel	14
3 Abgrenzung zum private placement.....	15
II Publikumspersonengesellschaften und BGH	16
III Kapitalmarktrechtliche Regelungen (bzw. „Entgraunungsprozess“)	18
IV Aktuelle Entwicklung: Entwurf eines Vermögensanlagegesetzes (VermAnlG-E).....	21
V Abgrenzung zu offenen Fonds und REIT-AG.....	22
1 Gesetzliche Grundlagen und Merkmale offener Fonds	22
2 Ertragsteuerliche Behandlung offener Fonds	23
3 Abgrenzung zur REIT-AG.....	25
B Rechtsformen geschlossener Fonds	26
I Gesellschaft bürgerlichen Rechts (GbR).....	26
1 Charakteristika der Rechtsform.....	26
2 Eignung der Rechtsform als geschlossener Fonds	29
II Offene Handelsgesellschaft (OHG)	30
1 Charakteristika der Rechtsform.....	31
2 Eignung der Rechtsform als geschlossener Fonds	32
III Kommanditgesellschaft (KG)	32
1 Charakteristika der Rechtsform.....	32
2 Eignung der Rechtsform als geschlossener Fonds	35
IV Stille Gesellschaft	35
1 Charakteristika der Rechtsform.....	35
2 Eignung der Rechtsform als geschlossener Fonds	37
C Rechtsformstandard Publikums-GmbH & Co. KG.....	38
I Vorteile der GmbH & Co. KG.....	38
II Struktur der Publikums-GmbH & Co. KG.....	39
1 Initiator, Gründungsgesellschafter, Emittent und Anbieter	39
2 Kommanditgesellschaft (KG) als Beteiligungsvehikel	40

3	(Anlage-)Kommanditist	40
4	Gesellschafterversammlung und Beirat.....	41
5	Komplementär-GmbH und geschäftsführender Kommanditist	43
6	Treuhandkommanditist und Treugeber	45
III	Gesellschafterkonten, Ergebnis- und Vermögensbeteiligung.....	47
1	Gesellschafterkonten.....	47
2	Ergebnis- und Vermögensbeteiligung	48
IV	Gesellschafterhaftung, Nachschusspflichten und Kapitalerhöhung	50
1	Gesellschafterhaftung.....	50
2	Nachschusspflichten.....	53
3	Kapitalerhöhung.....	54
V	Arten des Gesellschafterausscheidens.....	54
1	Übertragung der Beteiligung.....	54
2	Kündigung der Beteiligung	55
3	Ausschluss des Gesellschafters	57
VI	Sanierung bzw. Beendigung der Fondsgesellschaft	58
1	Sanierung der Gesellschaft.....	58
2	Beendigung der Gesellschaft.....	58
VII	Gesetzliche Publizitätsvorschriften und freiwillige Transparenz	60
1	Gesetzliche Publizitätsvorschriften	60
2	Freiwillige Transparenz	62
3	Änderungen durch das VermAnlG bzw. „Geschlossene Fonds-Gesetz“	62
D	Investitionsspektrum geschlossener Fonds	63
I	Kriterien zur Abgrenzung des Investitionsspektrums geschlossener Fonds	63
II	Immobilien.....	64
III	Schiffe.....	65
IV	Private Equity und Venture Capital (PE/VC).....	66
V	Neue Energien.....	67
VI	Leasing und Flugzeuge	67
VII	Lebensversicherungen.....	68
VIII	Weitere Fondsarten bzw. Spezialitätenfonds	68
E	Finanzierungsformen und Investitionskosten.....	70
I	Mittelherkunft: Finanzierungsformen	70
1	Eigenkapitalfinanzierung	70
2	Fremdkapitalfinanzierung	71
II	Mittelverwendung: Investitionskosten	72
1	„Hartkosten“	72
2	„Weichkosten“	72
3	Liquiditätsreserve.....	74
4	Durchschnittliche Kennzahlen bestimmter Segmente	74
F	Rendite- und Steuerorientierung	75
I	Renditeorientierung.....	75
1	Begriff der Rendite und geschlossene Fonds	75

2	Handelsrechtliches Ergebnis, (Liquiditäts-)Ausschüttungen bzw. Entnahmen	77
2.1	Handelsrechtliches Ergebnis.....	77
2.2	(Liquiditäts-)Ausschüttungen bzw. Entnahmen.....	78
3	Steuerliches Ergebnis.....	79
4	Exemplarische Darstellung	81
II	Steuerorientierung.....	84
Zweiter Teil	Allgemeine Determinanten des Ertragsteuersystems.....	87
A	Grundprinzipien des deutschen Einkommensteuerrechts	87
B	Aufbau des EStG	88
I	Konzeptionelle Grundlagen des EStG.....	88
II	Dualismus der Einkunftsarten (Gewinn- und Überschusseinkunftsarten).....	89
I	Gewinneinkunftsarten	91
1.1	Einkünfte aus Gewerbebetrieb gem. § 15 EStG	91
1.1.1	Verluste bei beschränkter Haftung gem. § 15a EStG.....	92
1.1.2	Verluste bei Steuerstundungsmodellen gem. § 15b EStG.....	93
1.1.3	Veräußerung des Betriebs gem. § 16 EStG	94
1.1.4	Veräußerung von Anteilen an Kapitalgesellschaften gem. § 17 EStG.....	94
1.2	Gewinneinkunftsarten gem. §§ 13; 14 EStG und § 18 EStG.....	95
1.2.1	Einkünfte aus Land- und Forstwirtschaft gem. §§ 13; 14 EStG	95
1.2.2	Einkünfte aus selbständiger Arbeit gem. § 18 EStG.....	95
2	Überschusseinkunftsarten gem. §§ 19 bis 22 (i. V. m. § 23) EStG	96
2.1	Einkünfte aus Kapitalvermögen gem. § 20 EStG	96
2.2	Einkünfte aus Vermietung und Verpachtung gem. § 21 EStG	97
2.3	Sonstige Einkünfte gem. § 22 EStG	98
2.4	Private Veräußerungsgeschäfte gem. § 22 Nr. 2 EStG i. V. m. § 23 EStG.....	99
3	Steuerfreie Einnahmen und anteilige Abzüge	100
4	Nicht abzugsfähige Ausgaben gem. § 12 EStG.....	101
III	Pluralismus der Ermittlungsmethoden	102
I	Gewinnermittlungsmethoden	102
1.1	Gewinnbegriff im Allgemeinen gem. § 4 EStG (BVV).....	103
1.2	Überschuss Betriebseinnahmen - Betriebsausgaben gem. § 4 Abs. 3 EStG	104
1.3	Gewinn bei Kaufleuten und bestimmten Gewerbetreibenden gem. § 5 EStG	105
1.3.1	Bewertung gem. § 6 EStG	106
1.3.2	Absetzung für Abnutzung gem. § 7 EStG	107
1.4	Tonnagegewinnermittlung gem. § 5a EStG.....	108
1.5	Ermittlung nach Durchschnittssätzen und Richtsatzschätzung	109
1.5.1	Durchschnittssätze gem. § 13a EStG.....	109
1.5.2	Schätzung von Besteuerungsgrundlagen gem. § 162 AO	109
2	Überschusseinkünfteermittlung.....	109
2.1	Vereinnahmung und Verausgabung gem. § 11 EStG (Zu- und Abflussprinzip)...	110
2.2	Einnahmen und Werbungskosten gem. §§ 8; 9 EStG	110
2.2.1	Einnahmen gem. § 8 EStG	110
2.2.2	Werbungskosten gem. § 9 EStG.....	111

3	Nicht oder teilweise abzugsfähige Aufwendungen	112
4	Tarif- und Steuerermäßigungen	113
5	Verlustausgleich und -abzug	113
C	Grundprinzipien der Personengesellschaftsbesteuerung	115
Dritter Teil	Allgemeine ertragsteuerliche Determinanten der Publikums-GmbH & Co. KG	118
A	Allgemeine Determinanten der Publikums-GmbH & Co. KG	118
I	Zentral-Beschluss des BFH GrS 4/82 vom 25.6.1984	118
1	Einheits- statt Bilanzbündeltheorie	119
2	Keine Körperschaftsteuerpflicht der Publikums-GmbH & Co. KG	119
3	Keine gewerblichen Einkünfte kraft Rechtsform (Aufgabe der Gepräge-Rspr.)	120
4	Keine Gewinnerzielungsabsicht einer Verlustzuweisungsgesellschaft (VZG)	121
5	Keine Mitunternehmereigenschaft bei befristeter Gesellschafterstellung	121
6	Bedeutung des BFH-Beschlusses vom 25.6.1984 für geschlossene Fonds	122
II	Allgemeine Abgrenzung: Gewerbebetrieb - Vermögensverwaltung	122
1	Gesetzliche Positiv- und Negativmerkmale	123
2	Nicht-kodifiziertes Negativmerkmal: Private Vermögensverwaltung	125
B	Gewerbliche Personengesellschaft	127
I	Gewerbliche Abfärbung bzw. Prägung	127
1	Gewerbliche Abfärbung (bzw. Infektion)	127
1.1	Teilweise (geringfügige) gewerbliche Tätigkeit	127
1.2	Gewerbliche Beteiligungseinkünfte	128
2	Gewerbliche Prägung	130
3	Rechtinstitut der Betriebsaufspaltung und geschlossene Fonds	132
II	Mitunternehmerschaft der Publikums-GmbH & Co. KG	133
1	Mitunternehmerinitiative	135
2	Mitunternehmerisiko	136
3	Begrenzung des Mitunternehmerrisikos	138
4	Konsequenzen fehlender Mitunternehmerstellung	138
5	Mitunternehmerschaft und Treuhand	140
6	Mitunternehmerstellung der Komplementär-GmbH	142
III	Einkünfteermittlung der Mitunternehmerschaft	144
1	Erste Stufe der Einkünfteermittlung	144
1.1	Gesellschaftsbilanz	144
1.2	Ergänzungsbilanzen	145
1.3	Zusammenfassung erste Stufe	146
2	Zweite Stufe der Einkünfteermittlung	147
2.1	Sonderbetriebsvermögen (SBV)	147
2.2	Sondervergütungen, Sonderbetriebseinnahmen und -betriebsausgaben	149
2.2.1	Sondervergütungen	149
2.2.2	Sonderbetriebseinnahmen und -betriebsausgaben (SBE bzw. SBA)	153
IV	Doppel- und mehrstöckige Personengesellschaft	154
V	Beendigung der gewerblichen Mitunternehmerschaft	156
VI	Gewerbeertragsteuerliche Behandlung	158

1	Gewerbesteuersubjekt und -objekt	158
2	Bemessungsgrundlage.....	160
2.1	Gewerbeertrag	160
2.2	Allgemeine Modifikationen.....	164
2.3	Hinzurechnungen gem. § 8 GewStG	164
2.4	Kürzungen gem. § 9 GewStG.....	166
2.4.1	Erweiterte Kürzung gem. § 9 Nr. 1 GewStG	166
2.4.2	§ 9 Nr. 2 GewStG	170
2.4.3	(Ausländische) Betriebsstätten	170
3	Gewerbesteueranrechnung gem. § 35 EStG.....	171
4	Gewerbeverlust gem. § 10a GewStG	171
5	Weitere relevante Aspekte zur Gewerbesteuer bei geschlossenen Fonds.....	174
5.1	Fremdbestimmte Steuervirkungen	174
5.2	Zerlegung gem. §§ 28ff. GewStG.....	176
5.3	Keine Bindung an den Einkommensteuerbescheid und § 35b GewStG	178
6	Statistisches Bundesamt und Gewerbesteuer bei Personengesellschaften	178
C	Vermögensverwaltende Personengesellschaft.....	181
I	Charakteristika der vermögensverwaltenden Personengesellschaft	181
II	„Mitunternehmerstellung“ bei vermögensverwaltender Personengesellschaft?.....	186
III	Einkünfteermittlung. „Sondervermögen“ und Ergänzungsrechnung	190
1	Einkünfteermittlung der vermögensverwaltenden Personengesellschaft.....	191
2	„Sondervermögen“ und Sonderwerbungskosten bzw. -einnahmen	197
3	Ergänzungsrechnung	200
IV	Laufende Einkünfte gem. §§ 21; 22 Nr. 3 EStG	201
1	Vermietung und Verpachtung gem. § 21 EStG.....	201
1.1	Bedeutung der Einkunftsart bei geschlossenen Fonds	201
1.2	Typische Abgrenzungsprobleme zur Gewerblichkeit	204
2	Sonstige Einkünfte gem. § 22 Nr. 3 EStG.....	207
2.1	Bedeutung der Einkunftsart bei geschlossenen Fonds	207
2.2	Typische Abgrenzungsprobleme zur Gewerblichkeit	208
V	Einkünfte aus Veräußerungstatbeständen gem. §§ 17; 22 Nr. 2; 23 EStG	209
1	Veräußerung von Anteilen an Kapitalgesellschaften i. S. d. § 17 EStG.....	209
2	Private Veräußerungsgeschäfte gem. §§ 22 Nr. 2; 23 EStG.....	211
VI	Einkünfte aus Kapitalvermögen gem. § 20 EStG.....	212
1	Bedeutung der Einkunftsart bei geschlossenen Fonds.....	212
2	Typische Abgrenzungsprobleme zur Gewerblichkeit	213
VII	Vermögensverwaltende Personengesellschaft und Treuhand.....	214
VIII	Beteiligung im Betriebsvermögen („Zebragesellschaft“).....	216
1	„Zebragesellschaft“	216
2	Bedeutung für geschlossene Fonds	217
IX	Beendigung der vermögensverwaltenden Personengesellschaft	218
D	Internationales Steuerrecht und geschlossene Fonds.....	221
1	Steuerliche Motivatoren geschlossener (Immobilien-)Auslandsfonds	221

1	Typische Strukturen geschlossener (Immobilien-)Auslandsfonds	221
2	DBA und Besteuerung im Investitionsland	221
2.1	DBA und geschlossene Fonds	221
2.2	Besteuerung im Investitionsland	224
II	Anwendung AStG und InvStG bei geschlossenen Fonds	225
1	Investmentsteuergesetz (InvStG) und geschlossene Fonds	226
2	Außensteuergesetz (AStG) und geschlossene Fonds	227
E	Deklarationspflichten, Konzeptabstimmung, Außenprüfung und § 42 AO	229
I	Einheitliche und gesonderte Feststellung der Einkünfte bzw. Deklarationspflichten	230
II	Steuerliche Risikominimierung, Glaubhaftmachung und Anfangsverluste	234
1	Steuerliche Risikominimierung bzw. (verbindliche) Auskunft	234
1.1	Steuerliche Risikominimierung	234
1.2	(Verbindliche) Auskunft der Finanzverwaltung	234
2	Glaubhaftmachung der Anfangsverluste (Vorprüfungsverfahren)	237
3	Steuerliche Anerkennung der Ergebnisverteilung (in der Anfangsphase)	238
3.1	Steuerliche Anerkennung der Ergebnisverteilung	238
3.2	Steuerliche Anerkennung in der Anfangsphase	239
3.3	Steuerlicher Mehr- oder Mindergewinn	240
III	Außenprüfung und Rechtsbehelfe	241
1	Veranlagung (unter Vorbehalt) und Außenprüfung	241
1.1	Veranlagung (unter Vorbehalt)	241
1.2	Außenprüfung	242
2	Rechtsbehelfe	244
IV	Missbrauchsnorm § 42 AO und Anzeigepflichten	245
1	Missbrauchsnorm § 42 AO und geschlossene Fonds	245
2	Anzeigepflichten bei Auslandsbezug	248
F	Ansatzpunkte der steuerlichen Gestaltung geschlossener Fonds	249
I	Generierung steuerfreier (laufender) Erträge (Bemessungsgrundlage)	249
II	Totalerfolgs- und Periodisierungsdifferenzen (Bemessungsgrundlage)	252
III	Nutzung von Tarifvorschriften	253
IV	Zusatzbelastungen und -effekte	253
G	Transparenzprinzip in der Diskussion und Komplexität des Steuerrechts	254
I	Diskussion um das Transparenzprinzip	254
II	Komplexität des Steuerrechts bzw. eigenständige steuerrechtliche Kodifikation?	257
Vierter Teil	Analyse ertragsteuerlicher Determinanten: Gesetzgeber	260
A	§ 2 EStG und geschlossene Fonds	260
I	Konzept der sog. Mindestbesteuerung gem. §§ 2 Abs. 3; 10d EStG (a. F.)	260
1	Mindestbesteuerung zwischen 1999 bis 2003 i. d. F. des StEntlG 1999/2000/2002	261
2	Kritik an der Mindestbesteuerung	262
3	Aufhebung der Mindestbesteuerung (a. F.) zum 1.1.2004	263
4	Rechtsprechung und Mindestbesteuerung	265
5	Mindest(gewinn)besteuerung und geschlossene Fonds	266
6	Aktuelle Diskussion zum Verlustvortrag	267

II	Negative Einkünfte mit Bezug zu Drittstaaten gem. § 2a EStG	268
1	Anwendungsbereich des § 2a EStG	268
2	Änderung durch das JStG 2009	270
B	Gewinnermittlung gem. §§ 4; 5 EStG, § 4 Abs. 3 EStG bzw. § 5a EStG	271
I	„Gewinnbegriff im Allgemeinen“ gem. § 4 Abs. 1 EStG	271
II	§ 4 Abs. 3 EStG	271
1	Rechtslage bis zum 5.5.2006 und Nutzung als Fondsmodell	272
2	Abschaffung des Fondsmodells durch Änderung des § 4 Abs. 3 EStG im Jahr 2006	273
III	Zinsschranke gem. § 4h EStG und geschlossene Fonds	275
1	Ausgestaltung der Zinsschranke gem. § 4h EStG	275
2	Anwendungsbereich des § 4h EStG bei geschlossenen Fonds	277
IV	§ 5 EStG und geschlossene Fonds	278
V	§ 5a EStG und geschlossene Schiffsfonds	280
1	Historie steuerlicher Begünstigungen von Schiffsfahrtsinvestitionen	281
2	Entwicklung des § 5a EStG und dessen sukzessive Einschränkung	282
3	Schiffsfonds: Vom „Steuerspar-“ über Kombimodell zum (reinen) Tonnagefonds	283
4	Personengesellschaften und § 5a EStG	284
5	Verlustverrechnungsbeschränkungen (§§ 15b; 15a EStG) und § 5a EStG	287
5.1	§ 15a EStG und § 5a EStG	287
5.2	§ 15b EStG und § 5a EStG	288
6	Weitere ertragsteuerliche Aspekte bei Schiffsfonds	289
6.1	Gewinnerzielungsabsicht und § 5a EStG	289
6.2	Unterschiedsbetrag (UB) gem. § 5a Abs. 4 EStG und AfA	290
6.2.1	Unterschiedsbetrag (UB) gem. § 5a Abs. 4 EStG	290
6.2.2	AfA und Schiffsfonds	292
6.3	„5. Bauherrenerelass“ vom 20.10.2003 und Schiffsfonds	293
7	Gewerbsteuer und § 5a EStG	294
8	Wirtschaftliche Krisenzeiten und § 5a EStG	295
9	Zusammenfassung und Ausblick	296
C	Bewertungsnormen und AfA gem. §§ 6; 7 EStG und geschlossene Fonds	298
I	Bewertung gem. § 6 EStG	298
1	Bewertungsnormen und geschlossene Fonds	298
2	Unterscheidung Anlage- und Umlaufvermögen	301
3	GWG gem. § 6 Abs. 2(a) EStG	302
4	§ 6b EStG-Fonds	302
4.1	§ 6b EStG-Rücklage und Nutzung als Fondskonzept	303
4.2	Beabsichtigte Abschaffung des Fondskonzeptes durch das JStG 2010	305
II	Absetzung für Abnutzung gem. § 7 EStG und geschlossene Fonds	306
1	Wesentliche AfA-Normen für geschlossene Fonds	306
1.1	Lineare AfA gem. § 7 Abs. 1 EStG und „AfA-Tabellen“ des BMF	306
1.1.1	Lineare AfA	307
1.1.2	„AfA-Tabellen“ des BMF und Nutzungsdauer	307
1.2	Degressive AfA für bewegliche AfA gem. § 7 Abs. 2 EStG (bis 31.12.2010)	309

1.3	Gebäude-AfA gem. § 7 Abs. 4 (Abs. 5) EStG.....	310
1.4	Möglichkeit der Unvorteilhaftigkeit erhöhten (vorgezogenen) AfA-Volumens ...	311
2	AfA-Bemessungsgrundlage	312
3	(Sonder-)AfA und einzelne Fondsarten	313
4	Sonder-AfA in den 1990er Jahren („Sonder-AfA Ost“).....	321
D	Überschusseinkünftermittlung gem. §§ 8: 9 u. 11 EStG und geschlossene Fonds	323
I	Einnahmen und Werbungskosten gem. §§ 8; 9 EStG	323
1	Einnahmen gem. § 8 EStG.....	323
2	Werbungskosten gem. § 9 EStG	324
II	Zuflussprinzip gem. § 11 EStG und geschlossene Fonds.....	328
1	Ausgangslage „Erbbaurechtsfonds“ und BMF vom 10.12.1996	328
2	Ablehnung der BMF-Auffassung: BFH-Urteil vom 23.9.2003.....	328
3	Reaktion des Gesetzgebers: EURLUMsG v. 9.12.2004 und JStG 2007.....	329
4	Würdigung der Gesetzesänderung und BFH-Beschluss vom 7.12.2010.....	331
E	Gewinneinkunftsarten und geschlossene Fonds.....	334
I	Einkünfte aus Gewerbebetrieb gem. § 15 EStG und geschlossene Fonds.....	334
II	Gewerbliche (Veräußerungs-)Einkünfte gem. § 16 EStG	335
1	Anwendungsbereich des § 16 EStG bei geschlossenen Fonds	335
1.1	BMF vom 1.4.2009 und BFH vom 26.6.2007.....	335
1.2	Einheitlicher wirtschaftlicher Vorgang bzw. kurzer Zeitraum.....	336
1.3	Teilbetrieb gem. § 16 Abs. 1 Nr. 1 EStG.....	337
1.4	Gewinnermittlung i. S. d. § 16 EStG	337
2	Freibetrag gem. § 16 Abs. 4 EStG	338
3	Steuerliche Behandlung des Ausscheidens eines Gesellschafters	340
3.1	Veräußerung des Mitunternehmeranteils.....	340
3.2	Kündigung bzw. Abfindung	341
III	Gewerbliche (Veräußerungs-)Einkünfte gem. § 17 EStG	342
IV	Einkünfte gem. § 18 Abs. 1 Nr. 4 EStG und geschlossene Fonds	345
1	Carried Interest und ursprüngliche Behandlung durch die Finanzverwaltung.....	345
2	Gesetzliche Verankerung des Carried Interest und Klarstellungen	346
3	Würdigung der Carried Interest-Regelung	348
V	Einkünfte gem. §§ 13f. EStG und geschlossene Fonds	349
F	Verlustbeschränkungen gem. §§ 15b: 2b (a. F.): 15a EStG	350
I	„Steuerstundungsmodelle“ gem. § 15b EStG.....	351
1	Begründung der Norm des § 15b EStG.....	351
2	Tatbestand und Rechtsfolge des § 15b EStG	353
3	Auswirkungen des § 15b EStG auf geschlossene Fonds	359
4	Kritik an der Norm des § 15b EStG	360
5	Rechtsprechung zu § 15b EStG.....	362
II	„Steuersparmodelle“ gem. § 2b EStG (a. F.).....	365
1	Begründung der Norm des § 2b EStG (a. F.).....	365
2	Tatbestand und Rechtsfolge des § 2b EStG (a. F.).....	366
3	Auswirkungen des § 2b EStG (a. F.) auf geschlossene Fonds	370

4	Kritik an der Norm des § 2b EStG (a. F.).....	372
5	Rechtsprechung zu § 2b EStG (a. F.): BFH-Beschluss vom 2.8.2007	375
6	Vergleich § 15b EStG und § 2b EStG (a. F.)	377
III	Verluste bei beschränkter Haftung gem. § 15a EStG.....	378
1	Handelsrechtliche Ausgangslage und BFH vom 13.3.1964	378
2	Beschluss des BFH GrS 1/79 vom 10.11.1980	380
3	Einführung des § 15a EStG im Jahr 1980	380
3.1	Gesetzesbegründung.....	380
3.2	Ausgestaltung des § 15a EStG.....	381
3.3	Einlagen, Kapitalkonten etc.....	383
4	§ 15a EStG und Anwendung bei geschlossenen Fonds.....	384
4.1	Publikumpersonengesellschaften bzw. VZG unter Geltung des § 15a EStG	384
4.2	Verlустаusgleichsvolumen und „Ausschüttungsbesteuerung“	385
4.3	Treuhandverhältnis.....	387
4.4	Doppelstöckige Personengesellschaften.....	388
4.5	Beendigung der KG und § 15a EStG.....	389
4.6	Verhältnis zur anderen Normen.....	390
5	Würdigung der Norm des § 15a EStG.....	390
6	Vergleich § 15a EStG - § 15b EStG - § 2b EStG (a. F.).....	392
G	Kapitalvermögen gem. § 20 EStG und geschlossene Fonds	393
I	Einkünfte aus Kapitalvermögen gem. § 20 EStG und System der Abgeltungsteuer	393
1	Laufende Einkünfte gem. § 20 Abs. 1 EStG und Bruttobesteuerung	395
2	Einkünfte aus Veräußerungstatbeständen gem. § 20 Abs. 2 EStG	399
2.1	Veräußerung des Anteils an der Fondsgesellschaft	400
2.2	Veräußerung von Beteiligungen durch die Fondsgesellschaft.....	402
3	Gesonderter Steuertarif und Kapitalertragsteuerabzug gem. §§ 32d; 43ff. EStG.....	403
4	Verlustbehandlung im Rahmen der Abgeltungsteuer.....	405
5	Relevanz des Teileinkünfteverfahrens gem. §§ 3 Nr. 40; 3c Abs. 2 EStG.....	407
6	Beteiligte bzw. zwischengeschaltete Kapitalgesellschaft: Anwendung § 8b KStG.....	410
6.1	Körperschaftsteuerliche Behandlung.....	410
6.2	Gewerbsteuerliche Behandlung bei Kapitalgesellschaften	412
7	Finanzunternehmen i. S. d. § 3 Nr. 40 S. 3 EStG bzw. § 8b Abs. 7 S. 2 KStG	415
II	Auswirkungen der Abgeltungsteuer auf geschlossene Fonds.....	416
III	Zertifikate und (eigenkapitalähnliche) Genussrechte etc. bei geschlossenen Fonds	417
1	Bedeutung und Ausgestaltung von Zertifikaten und Genussrechten etc.	417
2	Ertragsteuerliche Behandlung von Zertifikaten und Genussrechten etc.	420
3	Absicherungsinstrumente der Finanzierung bei geschlossenen Fonds.....	423
IV	Konzepte gem. § 20 Abs. 7 EStG i. V. m. § 15b EStG	424
1	Nutzung als Fondsmodell.....	424
2	Reaktion des Gesetzgebers.....	425
3	Rückwirkung des § 20 Abs. 7 (Abs. 2b) EStG i. V. m. § 15b EStG.....	426
4	Aktuelle Modelle: Stückzins- bzw. Zwischengewinn und Disagio.....	427
5	Rückwirkung von Steuergesetzen (und geschlossene Fonds)	429

H	Vermietung und Verpachtung gem. § 21 EStG und geschlossene Fonds.....	433
I	Hauptanwendungsbereich der Einkunftsart § 21 EStG: Immobilienfonds	433
II	Renditeorientierung geschlossener Immobilienfonds	435
III	Sinngemäße Anwendung §§ 15a und § 15b EStG i. V. m. § 21 EStG	436
1	§ 15a EStG i. V. m. § 21 EStG.....	436
2	§ 15b EStG i. V. m. § 21 EStG	438
IV	Einkunftsart gem. § 21 EStG als Subventionsnorm („geborene Verlusteinkünfte“)?	439
V	Statistisches Bundesamt und geschlossene (Immobilien-)Fonds	439
VI	Immobilieninvestitionen durch Steuerausländer	443
I	Sonstige Einkünfte gem. §§ 22 Nr. 2 u. 3 EStG und geschlossene Fonds.....	444
I	Private Veräußerungsgeschäfte gem. § 22 Nr. 2 EStG i. V. m. § 23 EStG	444
1	Private Veräußerungsgeschäfte gem. § 23 EStG.....	444
2	Anschaffung bzw. Veräußerung und Ergebnisermittlung i. S. d. § 23 EStG.....	447
2.1	Anschaffung bzw. Veräußerung	447
2.2	Ergebnisermittlung i. S. d. § 23 EStG.....	449
3	Verluste im Zusammenhang mit § 23 EStG.....	450
4	Rückwirkende Verlängerung der „Spekulationsfrist“	451
5	Bedeutung der Norm bei geschlossenen Fonds.....	452
II	Einkünfte aus Leistungen gem. § 22 Nr. 3 EStG und geschlossene Fonds	454
1	Bedeutung der Norm des § 22 Nr. 3 EStG bei geschlossenen Fonds	454
2	Verluste im Zusammenhang mit § 22 Nr. 3 EStG.....	456
J	Tarifnormen, Steuerermäßigungen und geschlossene Fonds	458
I	Tarifnormen und geschlossene Fonds	458
1	Außerordentliche Einkünfte gem. § 34 EStG i. V. m. § 16 EStG	458
2	Begünstigung nicht entnommener Gewinne gem. § 34a EStG.....	460
3	Progressionsvorbehalt gem. § 32b EStG	461
II	Steuerermäßigungen und geschlossene Fonds	462
1	Steuerermäßigung gem. § 35 EStG bei gewerblichen Einkünften.....	462
2	Steuerermäßigung gem. § 34c EStG bei ausländischen Einkünften.....	465
K	Zweitmarkt und geschlossene Fonds.....	466
I	Ertragsteuerliche Besonderheiten der Beteiligungübertragung.....	466
1	Vermögensverwaltende (Immobilienfonds-)Beteiligungen	466
2	Gewerbliche (Schiffsfonds-)Beteiligungen.....	467
3	Einkünfteerzielungsabsicht und Beteiligungsveräußerung.....	468
II	Zweitmarktfonds.....	469
Fünfter Teil	Analyse ertragsteuerlicher Determinanten: Finanzverwaltung	472
A	Anwendungspraxis der Verlautbarungen der Finanzverwaltung.....	472
I	Rechtliche Bedeutung von Verwaltungsanweisungen.....	472
II	Verwaltungsnormenflut und Reaktion des BMF auf die BFH-Rechtsprechung.....	473
1	Verwaltungsnormenflut und deren Eindämmung	473
2	Reaktion des BMF auf die BFH-Rechtsprechung	474
2.1	Nichtanwendungserlasse	474
2.2	Veröffentlichung bzw. Vermeidung von BFH-Entscheidungen	475

2.3	Nichtanwendungsgesetze	475
B	Schreiben zur Einkünftequalifikation: Abgrenzung der Gewerblichkeit.....	476
I	Gewerblichen Grundstückshandel und geschlossene Immobilienfonds.....	476
1	Problemstellung des gewerblichen Grundstückshandels.....	476
2	Zentralentscheidungen des BFH und aktuelle Entwicklungen.....	478
2.1	Zentralentscheidungen des BFH.....	478
2.2	Bedingte und unbedingte Veräußerungsabsicht.....	479
2.3	Zusammenrechnung bei Personengesellschaften.....	482
3	Finanzverwaltung und gewerblicher Grundstückshandel: BMF vom 26.3.2004.....	483
3.1	Aufbau des BMF-Schreibens vom 26.3.2004 und allgemeine Grundsätze.....	483
3.2	Merkmale der „Drei-Objekt-Grenze“.....	484
3.3	Beteiligung an Grundstücksgesellschaften	486
3.3.1	Veräußerung von Grundstücken der Gesellschaft.....	487
3.3.2	Veräußerung des Anteils an der Gesellschaft	487
3.3.3	Besonderheit „Immobilienfonds-Beteiligung“ bzw. „Bagatellgrenze“.....	488
3.4	Ausnahmen von der „Drei-Objekt-Grenze“ und Großobjekte.....	490
3.5	Zwischenschaltung Kapitalgesellschaft.....	493
3.6	Gewinnermittlung bei Vorliegen eines gewerblichen Grundstückshandels.....	494
4	Folgerungen für geschlossene Immobilienfonds.....	496
II	Private Equity und Venture Capital Fonds (PE/VC-Fonds).....	500
1	BMF-Schreiben vom 16.12.2003.....	501
1.1	Begriffsbestimmung und Beschreibung eines typischen Sachverhaltes	502
1.2	Steuerliche Beurteilung der Fondstätigkeit.....	503
1.2.1	Kein Einsatz von Fremdkapital und keine Übernahme von Sicherheiten	504
1.2.2	Keine eigene Orga. und keine Marktnutzung unter Einsatz berufl. Erfahrung	504
1.2.3	Kein Anbieten ggü. breiter Öffentl. und kein Handeln auf eigene Rechnung.	505
1.2.4	Keine kurzfristige Beteiligung und keine Reinvestition	505
1.2.5	Kein unternehmerisches Tätigwerden in Portfolio-Gesellschaften.....	506
1.2.6	Keine gewerbliche Prägung bzw. gewerbliche „Infektion“.....	506
1.3	Steuerliche Beurteilung der Gewinnanteile	507
1.3.1	Gewinnanteile bei gewerblicher Qualifikation	507
1.3.2	Gewinnanteile bei vermögensverwaltender Qualifikation.....	507
1.4	Weitere Stellungnahmen der Finanzverwaltung zu PE/VC-Fonds	508
2	MoRaKG, WKBG und UBGG.....	509
2.1	MoRaKG.....	509
2.2	Wagniskapitalbeteiligungsgesetz (WKBG).....	510
2.2.1	Ausgestaltung des WKBG.....	510
2.2.2	Steuerliche Regelungen des WKBG bzw. MoRaKG.....	511
2.2.3	Europarechtliche Vorbehalte zum WKBG bzw. MoRaKG	514
2.3	Unternehmensbeteiligungsgesellschaften-Gesetz (UBGG).....	515
3	BMF vom 20.10.2003 und due diligence-Kosten.....	516
3.1	BMF vom 20.10.2003 und geschlossene PE/VC-Fonds.....	516
3.2	Due diligence-Kosten	518

4	Einfluss der UntStRef 2008 auf geschlossene PE/VC-Fonds.....	518
5	Ausblick der Rahmenbedingungen für PE/VC-Fonds bzw. BFH v. 24.8.2011.....	519
III	Vermögensverwaltende US-Lebensversicherungsfonds	525
1	Ausgangssachverhalt.....	525
2	Steuerliche Behandlung bei vermögensverwaltender Qualifikation.....	526
3	Steuerliche Beurteilung durch die Finanzverwaltung.....	527
4	Würdigung der Indizien durch Rechtsprechung und Literatur	528
4.1	Unternehmerisches Risiko.....	528
4.2	Einschaltung von settlement companies	528
4.3	Geschäftsvolumen	529
4.4	Keine Anwendung der Grundsätze zum Wertpapierhandel.....	529
4.5	Vergleichbarkeit mit dem Factoring und Marktbeobachtung	530
5	Gesamtwürdigung	530
IV	BMF-Schreiben vom 1.4.2009 und „Veklammerungs-Rechtsprechung“.....	531
1	Steuerliche Behandlung einer typischen Fondskonzeption (in der Vergangenheit)	531
2	Entwicklung der „Verklammerungs-Theorie“ in der Rechtsprechung	533
3	BFH vom 26.6.2007 und BMF-Schreiben vom 1.4.2009 zu Ein-Objekt-Fonds	534
3.1	Zuordnung der Einkünfte	535
3.2	Veräußerungs- bzw. Aufgabegewinn	536
4	Bestätigung und Abgrenzung der BFH-Rechtsprechung.....	536
5	Bedeutung für geschlossene Fonds	537
V	Einkünfteerzielungsabsicht und geschlossene Fonds	540
1	Einkünfteerzielungsabsicht als Voraussetzung der Steuerbarkeit	540
2	Gewerbliche Fondsgesellschaften (Gewinnerzielungsabsicht).....	542
3	Vermögensverwaltende Fondsgesellschaften (BMF-Schreiben vom 8.10.2004).....	545
3.1	Allgemeine Grundsätze	545
3.2	Anwendung bei Personengesellschaften (Überschussprognose)	547
4	Aktuelle Rechtsprechung zur Einkünfteerzielungsabsicht	549
5	Steuerorientierte Fonds und Verlustzuweisungsgesellschaften (VZG).....	553
C	Schreiben zur Einkünfteermittlung	555
I	Bauherren- bzw. Fondskostenerlass.....	556
1	Ausgangslage: „4. Bauherrenenerlass“ vom 31.8.1990 bzw. BFH vom 14.11.1989	556
2	BFH-Rechtsprechung im Jahr 2001	559
2.1	BFH-Urteil vom 8.5.2001 (vermögensverwaltende Fonds).....	559
2.2	BFH-Urteil vom 28.6.2001 (gewerblich geprägte Fonds)	559
3	Reaktion der Finanzverwaltung: „5. Bauherrenenerlass“ vom 20.10.2003.....	561
3.1	Wesentliche Aussagen des „5. Bauherrenenerlasses“ vom 20.10.2003.....	561
3.2	Unterschiedliche Fondsarten	562
3.3	Würdigung des „5. Bauherrenenerlasses“ vom 20.10.2003.....	565
4	Keine Anwendung auf blind pool-Fonds	567
5	Bestätigung durch die Rechtsprechung: BFH-Urteile vom 14.4.2011	568
II	„Medienfondserlass“ vom 23.2.2001 (bzw. 5.8.2003).....	571
1	Steuerlicher Motivator: § 5 Abs. 2 EStG	573

2	Reaktion des BMF: „Medienfondserlass“ vom 23.2.2001 (bzw. 5.8.2003)	574
2.1	Fondskonzept	574
2.2	Herstellereigenschaft	575
2.3	Neufassung der Tz. 9 bis 11 durch das BMF-Schreiben vom 5.8.2003	576
2.4	Wirtschaftliches Eigentum und Zurechnung zum AV bzw. UV	577
2.5	Mitunternehmereigenschaft	578
2.6	Gewinnerzielungsabsicht und Betriebsstättenproblematik	578
3	Würdigung des „Medienfondserlasses“	579
4	Aktuelle Entwicklungen	581
4.1	Kritik an der Defeasance- bzw. Schuldübernahmestruktur	581
4.2	FG München vom 8.4.2011	585
4.3	Musterentscheid (KapMuG) des OLG München vom 30.12.2011	586
4.4	Defeasance-Struktur bei materiellen Vermögensgegenständen	587
5	Besonderheit Prozesskostenfonds	588
III	Finanzverwaltung und § 5a EStG	588
1	Verlautbarungen der Finanzverwaltung zu § 5a EStG	588
2	BFH-Rechtsprechung und § 5a EStG	590
3	Anhängige Verfahren zu § 5a EStG	590
D	Schreiben zur Verlustnutzungsbeschränkung	591
I	§ 15b EStG und Finanzverwaltung	591
1	Sachlicher Anwendungsbereich des § 15b EStG	591
2	Tatbestandsmerkmale der Verlustverrechnungsbeschränkung gem. § 15b EStG	592
2.1	Definition des Steuerstundungsmodells	592
2.2	Modellhafte Gestaltung	592
2.2.1	Grundsatz	592
2.2.2	Vorgefertigtes Konzept	592
2.2.3	Gleichgerichtete Leistungsbeziehungen und steuerliche Vorteile	593
2.2.4	Einkunftsquelle	593
2.2.5	Prognostizierte Verluste und Zehn-Prozent-Grenze	594
2.3	Umfang der Verlustverrechnungsbeschränkung und Zebragesellschaft	595
2.4	Mehrstöckige Gesellschaften	596
2.5	Verhältnis zu anderen Normen und nach DBA steuerfreie Einkünfte	596
3	Würdigung des BMF-Schreibens zu § 15b EStG	597
II	§ 2b EStG (a. F.) und Finanzverwaltung	598
1	Ausgestaltung des BMF-Schreibens zu § 2b EStG (a. F.)	598
2	Würdigung des BMF-Schreibens zu § 2b EStG (a. F.)	599
III	§ 15a EStG und Finanzverwaltung	601
E	Schreiben zur Zurechnung: Leasing und geschlossene Fonds	602
I	Zivilrechtliche Ausgangslage und wirtschaftliche Motive des Leasing	602
II	Steuerliche Behandlung des Leasing	604
1	Zurechnungsnorm gem. § 39 AO	604
2	Steuerliche Vorteilhaftigkeit des Leasing	605
III	BFH, Finanzverwaltung und Leasing	606

IV	Geschlossene Leasingfonds	610
1	(Steuerorientierte) Finanzierungs-Leasingfonds und § 2b EStG (a. F.).....	611
2	(Renditeorientierte) operate-Leasingfonds	612
Sechster Teil	Steuersystem und Marktentwicklung geschlossener Fonds	614
A	Empirische Steuerwirkungsanalyse und geschlossene Fonds	614
I	Steurowissenschaften bzw. -forschung und Betriebswirtschaftliche Steuerlehre	614
II	(Empirische) Steuerwirkungsanalyse	617
1	Definition von Steuerwirkungen	617
2	Identifikation von Steuerwirkungen (anhand Empirie)	619
3	Neutrales Ertragsteuersystem	621
III	Analystenhäuser und Datenmaterial	623
1	Analystenhäuser und Marktumfeld	623
2	Datenmaterial	624
B	Marktentwicklungen geschlossener Fonds.....	625
I	Zeitliche Darstellung der ertragsteuerlichen Determinanten (Gesetzgeber und BMF)....	625
II	Marktentwicklungen	627
1	Entwicklung des Gesamtmarktes seit 1993	627
2	Entwicklungen der Einzelmärkte seit 1993	629
2.1	Immobilienfonds (In- und Ausland)	629
2.2	Schiffsfonds.....	631
2.3	Private Equity und Venture Capital-Fonds (PE/VC)	632
2.4	Leasing- und Flugzeugfonds	633
2.5	Neue Energien-Fonds	635
2.6	Medienfonds	636
2.7	Lebensversicherungsfonds.....	637
2.8	Spezialitäten-Fonds	639
C	Zusammenfassung: Marktentwicklungen geschlossener Fonds und Steuersystem	640
Siebter Teil	Zusammenfassung der Analyseergebnisse	644
Anhang	
A	Literaturverzeichnis	XXIX
B	Rechtsquellenverzeichnis.....	CX
1	BFH und FG	CX
II	BGH und OLG.....	CXXVII
III	BVerfG	CXXX
IV	Gesetzesquellen und Drucksachen	CXXXI
C	Verwaltungsanweisungen	CXXXIX
I	Verwaltungsanweisungen des BMF	CXXXIX
II	Verwaltungsanweisungen der Länder	CXLVIII
III	Verfügungen bzw. Kurzinformationen der Oberfinanzdirektionen	CLI
IV	Richtlinien.....	CLVII
D	Sonstige Quellen	CLVIII