

Die vermögens- verwaltende Personen- gesellschaft

MMag. Dr. Katharina Haselsteiner
Steuerberaterin in Wien

Linde

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Abkürzungsverzeichnis	XIII
Literaturverzeichnis	XV
1. Einleitung	1
2. Rechnungslegung	3
2.1. Die Rechnungslegung der nicht unternehmerisch tätigen Personengesellschaft	3
2.1.1. Voraussetzungen für die Rechnungslegungspflicht von Personengesellschaften (§ 189 UGB) vor dem RÄG 2014	3
2.1.1.1. Allgemein	3
2.1.1.1.1. Mischttätigkeit	5
2.1.1.1.2. Beginn und Ende der Rechnungslegungspflicht	6
2.1.1.2. Unternehmerische Tätigkeit (bisheriger Meinungsstand)	7
2.1.1.2.1. Allgemein	7
2.1.1.2.2. Auf Dauer angelegt	8
2.1.1.2.3. Organisation	9
2.1.1.2.4. Selbständigkeit	10
2.1.1.2.5. Wirtschaftliche Tätigkeit	11
2.1.1.2.6. Gewinnerzielungsabsicht	12
2.1.1.2.7. Sonstige Voraussetzungen	13
2.1.1.2.8. KSchG	13
2.1.1.3. Zwischenfazit	14
2.1.2. Judikatur zur kapitalistischen Personengesellschaft vor dem RÄG 2014	15
2.1.2.1. Allgemein	15
2.1.2.2. OLG Innsbruck 31.1.2012, 3 R 207/11g	16
2.1.2.3. OGH 16.2.2012, 6 Ob 203/11p	16
2.1.2.3.1. Urteil	16
2.1.2.3.2. (Keine) Privatsphäre einer Personengesellschaft	19
2.1.2.3.3. Unternehmer kraft Rechtsform?	20

2.1.2.3.4.	Rechtsform des unbeschränkt haftenden Gesellschafters ist entscheidend	20
2.1.2.3.5.	Konkret ausgeübte Tätigkeit	21
2.1.2.3.6.	Fazit aus dem OGH-Urteil 16.2.2012, 6 Ob 203/11p	22
2.1.2.4.	OGH 8.5.2013, 6 Ob 236/12t	23
2.1.2.4.1.	Urteil	23
2.1.2.4.2.	Richtlinienkonforme Interpretation	24
2.1.2.4.3.	Fazit aus dem OGH-Urteil 8.5.2013, 6 Ob 236/12t ...	29
2.1.2.5.	OGH 28.8.2013, 6 Ob 112/13h	30
2.1.2.5.1.	Urteil	30
2.1.2.5.2.	Urteilsbesprechung und Fazit aus dem OGH-Urteil 28.8.2013, 6 Ob 112/13h	31
2.1.2.6.	OGH 24.10.2013, 6 Ob 110/13i	32
2.1.2.6.1.	Urteil	32
2.1.2.6.2.	Urteilsbesprechung und Fazit aus dem OGH-Urteil 24.10.2013, 6 Ob 110/13i	34
2.1.2.7.	Zwischenfazit	34
2.1.3.	Conclusio und Ausblick vor dem RÄG 2014	35
2.1.4.	Bilanz-Richtlinie	36
2.1.4.1.	Historischer Überblick	36
2.1.4.2.	Ziele der neuen Richtlinie	37
2.1.4.3.	Umsetzung in Österreich	38
2.1.4.3.1.	AFRAC-Diskussionspapier	38
2.1.4.3.2.	RÄG 2014	38
2.1.4.3.3.	APRÄG 2016	46
2.1.5.	Conclusio	47
3.	Steuerrecht	48
3.1.	Die Abgrenzung zwischen Gewerbebetrieb und Vermögensverwaltung	48
3.1.1.	Unterscheidungsmerkmal zwischen betrieblichen und außerbetrieblichen Einkünften	48
3.1.1.1.	Allgemein	48
3.1.1.2.	Merkmale der betrieblichen Einkünfte	48
3.1.1.3.	Einkünfte aus Gewerbebetrieb	49
3.1.1.3.1.	Allgemein	49
3.1.1.3.2.	Selbständigkeit	49
3.1.1.3.3.	Nachhaltigkeit	53
3.1.1.3.4.	Gewinnabsicht	54
3.1.1.3.5.	Beteiligung am allgemeinen wirtschaftlichen Verkehr	55
3.1.1.4.	Zwischenfazit	56

3.1.2.	Abgrenzung der betrieblichen Tätigkeit zur Vermögensverwaltung	57
3.1.2.1.	Allgemein	57
3.1.2.1.1.	Vermögensnutzung durch Fruchtziehung und Vermögensnutzung durch Umschichtung	58
3.1.2.1.2.	Vermögensbezogene Verwaltung und Angebot besonderer Leistungen, um zusätzliche Erträge zu erzielen	59
3.1.2.1.3.	Zusätzliche Abgrenzungshilfen	60
3.1.2.2.	Im Rahmen von Kapitalmarktprodukten	61
3.1.2.2.1.	Wertpapierhandel	61
3.1.2.2.2.	Darlehensgeschäfte	63
3.1.2.3.	Im Rahmen von Vermietung und Verpachtung	64
3.1.2.3.1.	Unbewegliches Vermögen	64
3.1.2.3.2.	Bewegliches Vermögen	69
3.1.2.4.	Im Rahmen von Grundstücksveräußerungen	70
3.1.2.5.	Im Rahmen von Spekulationsgeschäften	74
3.1.2.6.	Zwischenfazit	74
3.1.3.	Abfärbetheorie	76
3.1.3.1.	Allgemein	76
3.1.3.2.	Anzahl der Betriebe	79
3.1.3.3.	Doppelstöckige Personengesellschaften	80
3.1.3.4.	Exkurs: Geprägetheorie	83
3.1.3.5.	Zwischenfazit	84
3.1.4.	Konsequenzen der Unterscheidungsmerkmale zwischen betrieblichen und außerbetrieblichen Einkünften	86
3.1.4.1.	Laufende Einkunftsermittlung	86
3.1.4.2.	Verlustrausgleich und Verlustvortrag	87
3.1.4.3.	Veräußerungsgeschäfte	87
3.1.4.4.	Umgründungen	88
3.1.5.	Conclusio	88
3.2.	Art der Einkünftezurechnung	90
3.2.1.	Einleitung	90
3.2.2.	Möglichkeiten der Einkünftezurechnung	91
3.2.2.1.	Vermögensverwaltende Personengesellschaft unterliegt der unbeschränkten KöSt-Pflicht	91
3.2.2.2.	Exkurs: Gewinnfeststellung gem § 188 BAO	93
3.2.2.3.	Zurechnung der Einkünfte zu den Gesellschaftern aufgrund von § 24 Abs 1 lit e BAO	93
3.2.2.4.	Umwandlung der außerbetrieblichen Einkünfte in betriebliche Einkünfte (Gewerbefiktion)	95

3.2.2.5.	Analoge Anwendung des § 23 Z 2, 1. Halbsatz EStG ...	96
3.2.2.6.	Exkurs: Weitere Überlegung	98
3.2.3.	Zurechnung von einem Werbungskostenüberhang ...	101
3.2.3.1.	Allgemein	101
3.2.3.2.	Eigene Ansicht	104
3.2.4.	Conclusio	127
3.3.	Überschussermittlung	129
3.3.1.	Einleitung	129
3.3.2.	Steuerliche Behandlung von Personen- gesellschaften	130
3.3.2.1.	Behandlung in der Lehre	130
3.3.2.1.1.	Bilanzbündeltheorie	130
3.3.2.1.2.	Theorie der Alleininhaberschaft	132
3.3.2.1.3.	Theorie der einheitlichen Gewinnermittlung	133
3.3.2.1.4.	Weitere Theorien	134
3.3.2.2.	Behandlung durch den VwGH	135
3.3.2.2.1.	Allgemein – betrieblicher Bereich	135
3.3.2.2.2.	Außerbetrieblicher Bereich	136
3.3.2.3.	Behandlung durch die Verwaltungspraxis	139
3.3.2.4.	Lehre schließt sich VwGH-Judikatur an	141
3.3.2.5.	Eigene Ansicht	141
3.3.3.	Überschussermittlung	142
3.3.3.1.	Leistungsbeziehungen iSd § 23 Z 2 EStG zwischen Gesellschafter und vermögensverwaltender Gesellschaft	142
3.3.3.2.	Ergänzungs- und Sonderprivatvermögen	145
3.3.3.2.1.	Allgemein	145
3.3.3.2.2.	Ergänzungsprivatvermögen/Ergänzung des Anlageverzeichnisses	146
3.3.3.2.3.	Sonderprivatvermögen, Sondereinnahmen und -werbungskosten	146
3.3.3.3.	Umsetzung der Überschussermittlung	148
3.3.3.3.1.	Allgemein	148
3.3.3.3.2.	Feststellung von Einkünften	161
3.3.3.3.3.	Einnahmen und Werbungskosten	162
3.3.3.3.4.	Wahlrechte	163
3.3.3.3.5.	Ausgleich eines Werbungskostenüberhangs	164
3.3.4.	Conclusio	166
3.4.	Sonderfragen	168
3.4.1.	Einleitung	168
3.4.1.1.	Allgemein	168
3.4.1.2.	Tausch	168

3.4.1.3.	Entnahme und Einlage	170
3.4.1.3.1.	Allgemein	170
3.4.1.3.2.	Entnahme	171
3.4.1.3.3.	Einlage	171
3.4.1.4.	Veräußerung	180
3.4.2.	Gründung der Gesellschaft	180
3.4.2.1.	Allgemeines	180
3.4.2.2.	Anteile des Gesellschafters werden im Privat- vermögen gehalten	181
3.4.2.3.	Anteile des Gesellschafters werden im Betriebs- vermögen gehalten	183
3.4.3.	Wechsel der Gesellschafter	184
3.4.3.1.	Allgemeines	184
3.4.3.1.1.	Gesellschafterwechsel aus gesellschaftsrechtlicher Perspektive	184
3.4.3.1.2.	Gesellschafterwechsel aus steuerrechtlicher Perspektive	184
3.4.3.2.	Anteile des Gesellschafters werden im Privat- vermögen gehalten	185
3.4.3.2.1.	Allgemein	185
3.4.3.2.2.	Anschaffungskosten- und Werbungskosten- begriff	185
3.4.3.2.3.	Folgen des Gesellschafterwechsels anhand von Beispielen zur OG	189
3.4.3.2.4.	Folgen des Gesellschafterwechsels anhand von Beispielen zur KG	195
3.4.3.3.	Anteile des Gesellschafters werden im Betriebs- vermögen gehalten	200
3.4.3.3.1.	Allgemein	200
3.4.3.3.2.	Folgen des Gesellschafterwechsels anhand von Beispielen zur OG	201
3.4.3.3.3.	Folgen des Gesellschafterwechsels anhand von Beispielen zur KG	204
3.4.4.	Wechsel der Rechtsform	206
3.4.4.1.	Allgemein	206
3.4.4.2.	Formwechselnde Umgründung	207
3.4.4.2.1.	Allgemein	207
3.4.4.2.2.	Wechsel zwischen OG und KG	208
3.4.4.2.3.	Exkurs: Wechsel zwischen OG/KG und GesbR	209
3.4.4.3.	Übertragende Umgründung	209
3.4.4.3.1.	Allgemein	209
3.4.4.3.2.	Hinzutritt neuer Gesellschafter zur OG/KG	210

3.4.4.3.3.	Wechsel zwischen OG/KG und kapitalistischer Personengesellschaft	215
3.4.4.3.4.	Wechsel zwischen OG/KG und GmbH/AG	216
3.4.4.3.5.	Wechsel zwischen OG/KG und Miteigentums- gemeinschaft	218
3.4.5.	Beendigung der Gesellschaft	219
3.4.5.1.	Allgemein	219
3.4.5.2.	Exkurs: Anwachsung gem § 142 UGB	222
3.4.6.	Wechsel zwischen vermögensverwaltender und betrieblicher Personengesellschaft	223
3.4.6.1.	Allgemein	223
3.4.6.2.	Wechsel zwischen Privat- und Betriebsvermögen	224
3.4.6.2.1.	Vom Privat- ins Betriebsvermögen	224
3.4.6.2.2.	Vom Betriebs- ins Privatvermögen	224
3.4.6.3.	Wechsel zwischen Betriebs- und Betriebs- vermögen	228
3.4.6.3.1.	Allgemein	228
3.4.6.3.2.	Körperschaften ohne Betrieb	229
3.4.6.4.	Sonstige Änderungen	230
3.4.7.	Conclusio	232
	Stichwortverzeichnis	235