

Inhaltsübersicht

Teil 1 Problemstellung und Themenabgrenzung

A Problembereich	1
B Zielsetzung und Untersuchungsgegenstand der Arbeit	3
C Gang der Untersuchung	8

Teil 2 Technologische Grundlagen und betriebliche Implikationen des Internets

A Information Highway, Internet und Intranets	11
I Begriffsbestimmung	11
II Die technologischen Grundlagen	14
B Internet und Unternehmung	34
I Vorbemerkungen	34
II Telearbeit	36
III Electronic Commerce	49
IV Zusammenfassung	67

Teil 3 Internet und Internationales Steuerrecht - De lege lata

A Grundzüge der Besteuerung von Steuerausländern	69
I Nationales Recht	69
II Doppelbesteuerungsabkommen	71
III Prüfungsreihenfolge	76
B Anknüpfungspunkte der Besteuerung von Steuerausländern	79
I Relevante Anknüpfungspunkte im Internationalen Steuerrecht Deutschlands bei grenzüberschreitender Telearbeit und Electronic Commerce	79
II Zentrale Anknüpfungsmerkmale unternehmerischer Tätigkeit	82
C Telearbeit	157
I Gewerbliche Telearbeit im nationalen Recht	158
II Gewerbliche Telearbeit in DBA	186
III Zusammenfassende Ergebnistabelle	205

IV	Freiberufliche Telearbeit im nationalen Recht	207
V	Freiberufliche Telearbeit im DBA	208
D	Electronic Commerce	211
I	Ausgangsüberlegungen	211
II	Einkunftsqualifikation.....	214
III	Gewerblicher Electronic Commerce	226
IV	Electronic Commerce bei selbständiger Tätigkeit.....	288
E	Gestaltungsempfehlungen.....	297
I	Telearbeit.....	298
II	Electronic Commerce.....	302
F	Strukturähnliche Gestaltungslösungen	306
I	Einleitende Überlegungen.....	306
II	Ausgewählte Spezialfälle in § 49 EStG	307
III	Relevante Ausnahmen und Modifikationen des Betriebsstättenprinzips für gewerbliche und freiberufliche Tätigkeiten im Abkommensrecht.....	315
IV	Fazit	322

Teil 4 Internet und Internationales Steuerrecht - De lege ferenda

A	Beurteilungsrahmen für die Gestaltung von Anknüpfungspunkten einer Besteuerung von Steuerausländern.....	325
I	Gestaltungsprinzipien der Besteuerung	325
II	Ausgestaltung der Anknüpfungspunkte inländischer Besteuerung von Steuerausländern durch den deutschen Gesetzgeber	348
III	Fazit	353
B	Überlegungen zu einer Gestaltung von Anknüpfungspunkten der deutschen Besteuerung bei grenzüberschreitender Telearbeit und grenzüberschreitendem Electronic Commerce.....	356
I	Vorbemerkungen.....	356
II	Bewahrung und Modifikation als Basisoptionen.....	356
III	Analyse der Modifikationsnotwendigkeit.....	360
IV	Modifikationsoptionen und ihre Ausgestaltung.....	378

Teil 5 Zusammenfassung

Inhaltsverzeichnis

Inhaltsübersicht.....	IX
Abkürzungsverzeichnis	XXIV

Teil 1 Problemstellung und Themenabgrenzung

A Problembereich	1
B Zielsetzung und Untersuchungsgegenstand der Arbeit	3
C Gang der Untersuchung	8

Teil 2 Technologische Grundlagen und betriebliche Implikationen des Internets

A Information Highway, Internet und Intranets	11
I Begriffsbestimmung	11
II Die technologischen Grundlagen	14
1 Datenverarbeitung	15
1.1 Hardware.....	15
1.1.1 Mikroelektronik	15
1.1.2 Die Informationsgeräte	16
1.2 Software	16
2 Datenübertragung	20
3 Netze.....	23
3.1 Internet.....	23
3.1.1 Geschichte des Internets	25
3.1.2 World Wide Web	26
3.1.3 Akteure im Internet.....	28
3.1.4 Grundmodell einer Internet-Transaktion.....	30
3.2 Intranets	32

B Internet und Unternehmung.....	34
I Vorbemerkungen.....	34
II Telearbeit.....	36
1 Definition und Formen der Telearbeit	37
2 Anwendungsfelder der Telearbeit.....	44
3 Möglichkeiten und Grenzen der Telearbeit	46
4 Realisierungen und Prognosen.....	48
III Electronic Commerce.....	49
1 Definition und wirtschaftliche Haupteffekte	49
2 Anwendungsfelder im Rahmen des Electronic Commerce	53
2.1 Physisches Produkt.....	54
2.2 Digitales Produkt.....	55
2.3 Erbringung von Dienstleistungen.....	57
2.3.1 Der Dienstleistungsbegriff.....	58
2.3.2 Dienstleistungen und Internet.....	63
2.3.3 Anwendungsfelder.....	64
IV Zusammenfassung.....	67

Teil 3 Internet und Internationales Steuerrecht - De lege lata

A Grundzüge der Besteuerung von Steuerausländern.....	69
I Nationales Recht	69
II Doppelbesteuerungsabkommen	71
1 Allgemeines.....	71
2 Funktion von DBA.....	73
III Prüfungsreihenfolge	76
B Anknüpfungspunkte der Besteuerung von Steuerausländern.....	79

I	Relevante Anknüpfungspunkte im Internationalen Steuerrecht Deutschlands bei grenzüberschreitender Telearbeit und Electronic Commerce.....	79
1	Nationales Recht	79
2	DBA.....	81
II	Zentrale Anknüpfungsmerkmale unternehmerischer Tätigkeit.....	82
1	Gewerbliche Tätigkeit.....	84
1.1	Die Betriebsstätte.....	84
1.1.1	Die Betriebsstätte als steuerliche Wertentscheidung	84
1.1.2	Kurzer Abriss der historischen Entwicklung.....	86
1.1.3	Betriebsstättendefinition	89
1.1.3.1	Tatbestandsmerkmale der Basisbetriebsstättendefinition	90
1.1.3.1.1	Geschäftseinrichtung.....	93
1.1.3.1.2	Feste Geschäftseinrichtung.....	94
1.1.3.1.3	Tätigkeit eines Unternehmens	99
1.1.3.1.4	Verfügunngsmacht	101
1.1.3.2	Der Positivkatalog.....	107
1.1.3.2.1	Nationales Recht	107
1.1.3.2.2	Abkommensrecht	112
1.1.3.3	Der Negativkatalog im Abkommensrecht	113
1.2	Der ständige Vertreter	119
1.2.1	Stellenwert	119
1.2.2	Verhältnis zur Betriebsstätte im Basisbereich.....	120
1.2.3	Der ständige Vertreter nach nationalem Recht.....	121
1.2.3.1	Person.....	121
1.2.3.2	Dispositionsgewalt.....	122
1.2.3.3	Nachhaltigkeit	123
1.2.3.4	Tätigkeitsbereich/Besorgung der Geschäfte des Unternehmens.....	123
1.2.4	Vertreterbetriebsstätte im Abkommensrecht.....	130
1.2.4.1	Art. 5 Abs. 5 OECD-MA	130

1.2.4.1.1	Person.....	130
1.2.4.1.2	Nachhaltige Tätigkeit mit Abschlußvollmacht	131
1.2.4.1.3	Abhängigkeit/Unabhängigkeit.....	134
1.2.4.2	Art. 5 Abs. 6 OECD-MA	138
1.2.4.2.1	Unabhängigkeit	139
1.2.4.2.2	Handeln außerhalb der ordentlichen Geschäftstätigkeit.....	139
1.2.4.2.3	Zusammenfassung.....	143
1.2.4.3	Zusammenfassende Thesen zur abkommensrechtlichen Vertreterbetriebsstätte....	144
2	Selbständige Tätigkeit.....	146
2.1	Im nationalen Recht.....	146
2.1.1	Entstehungsgeschichte.....	146
2.1.2	Tatbestandsmerkmale des § 49 Abs. 1 Nr. 3 EStG	146
2.1.2.1	Ausübung	147
2.1.2.2	Verwertung.....	148
2.2	Im DBA	150
2.2.1	Entstehungsgeschichte.....	150
2.2.2	Inhalt des Art. 14 OECD-MA.....	152
2.2.2.1	Selbständige Arbeit.....	153
2.2.2.2	<i>Feste</i> Einrichtung	154
C	Telearbeit	157
I	Gewerbliche Telearbeit im nationalen Recht.....	158
1	Teleheimarbeit.....	159
1.1	Betriebsstätte	159
1.1.1	Im Licht des § 12 S. 1 AO.....	159
1.1.1.1	Geschäftseinrichtung.....	160
1.1.1.2	<i>Feste</i> Geschäftseinrichtung.....	161
1.1.1.3	Tätigkeit eines Unternehmens	162
1.1.1.4	Verfügungsgewalt	162
1.1.1.5	Ergebnis	169

1.1.2 Im Licht des § 12 S. 2 AO	169
1.2 Ständiger Vertreter	170
1.2.1 Person, Dispositionsgewalt.....	170
1.2.2 Nachhaltigkeit.....	170
1.2.3 Tätigkeitsbereich.....	171
1.2.4 Ergebnis	171
1.3 Ergebnistabelle	172
2 Telearbeitszentren	173
2.1 Betriebsstätte	173
2.2 Ergebnis	174
3 Mobile Telearbeit	174
3.1 Betriebsstätte	175
3.1.1 Im Licht des § 12 S. 1 AO	175
3.1.1.1 Fallgruppe 1	175
3.1.1.1.1 Geschäftseinrichtung.....	176
3.1.1.1.2 <i>Feste</i> Geschäftseinrichtung.....	176
3.1.1.1.3 Ergebnis	178
3.1.1.2 Fall 2.....	178
3.1.1.2.1 Geschäftseinrichtung.....	178
3.1.1.2.2 <i>Feste</i> Geschäftseinrichtung.....	178
3.1.1.2.3 Tätigkeit eines Unternehmens	179
3.1.1.2.4 Verfügungsmacht.....	179
3.1.1.2.5 Ergebnis	181
3.1.2 Im Licht des § 12 S. 2 AO	181
3.2 Ständiger Vertreter	182
3.2.1 Person, Dispositionsgewalt.....	182
3.2.2 Nachhaltigkeit.....	182
3.2.3 Tätigkeitsbereich.....	183
3.2.4 Ergebnis	183
3.3 Ergebnistabelle	184
4 Ergebnistabelle – grenzüberschreitende Telearbeit im nationalen Steuerrecht Deutschlands.....	185

II	Gewerbliche Telearbeit in DBA	186
1	Teleheimarbeit.....	187
1.1	Betriebsstättenbasisdefinition.....	188
1.1.1	Ausnahmefälle (A).....	188
1.1.2	Ausnahmefälle (B).....	189
1.2	Negativkatalog.....	189
1.3	Vertreterbetriebsstätte.....	191
1.3.1	Person, Dispositionsgewalt.....	192
1.3.2	Tätigkeitsbereich.....	192
1.3.3	Negativkatalog.....	193
1.3.4	Ergebnis	193
1.4	Ergebnistabelle	193
2	Telearbeitszentren	195
2.1	Betriebsstättenbasisdefinition.....	195
2.2	Negativkatalog.....	195
3	Mobile Telearbeit	196
3.1	Betriebsstättenbasisdefinition.....	198
3.2	Negativkatalog.....	199
3.3	Vertreterbetriebsstätte.....	200
3.3.1	Person, Dispositionsgewalt.....	201
3.3.2	Tätigkeitsbereich.....	201
3.3.3	Negativkatalog.....	202
3.4	Ergebnistabelle	202
4	Ergebnistabelle – grenzüberschreitende Telearbeit im DBA	203
III	Zusammenfassende Ergebnistabelle	205
IV	Freiberufliche Telearbeit im nationalen Recht	207
1	Teleheimarbeit.....	207
2	Telearbeitszentren	207
3	Mobile Telearbeit	208

V	Freiberufliche Telearbeit im DBA	208
1	Teleheimarbeit.....	208
2	Telearbeitszentren	210
3	Mobile Telearbeit	210
D	Electronic Commerce	211
I	Ausgangsüberlegungen	211
1	Ausgangsfall.....	211
2	Vorgehensweise	212
II	Einkunftsqualifikation.....	214
1	Isolierende Betrachtungsweise.....	214
2	Einkunftsqualifikation im Rahmen des Electronic Commerce	218
2.1	Die vertragsrechtliche Erfassung von Softwareüberlassungs verträgen	220
2.2	Wirtschaftlicher Gehalt der Aktivitäten	224
III	Gewerblicher Electronic Commerce.....	226
1	Nationales Recht	226
1.1	Generierung der Anknüpfungsmöglichkeiten	226
1.2	§ 49 Abs. 1 Nr. 2 a EStG: Betriebsstätte/ständiger Vertreter	226
1.2.1	Inländischer Server	227
1.2.1.1	Betriebsstätte	227
1.2.1.1.1	Geschäftseinrichtung.....	227
1.2.1.1.2	<i>Feste</i> Geschäftseinrichtung.....	227
1.2.1.1.3	Tätigkeit eines Unternehmens	229
1.2.1.1.4	Zwischenergebnis	230
1.2.1.1.5	Verfügunngsmacht	230
1.2.1.2	Ständiger Vertreter.....	235
1.2.1.3	Ergebnis	235
1.2.2	Web-Site	236

1.2.3	Endgerät des inländischen Nachfragers	237
1.2.4	Inländische Datenübertragungsleitungen	239
1.2.4.1	Betriebsstätte	239
1.2.4.2	Ständiger Vertreter	241
1.2.5	Inländischer Provider	242
1.2.5.1	Betriebsstätte	242
1.2.5.2	Ständiger Vertreter	242
1.2.6	Zusammenfassendes Ergebnis	245
1.3	Veräußerung von unbeweglichem Vermögen, Sachinbegriffen oder Rechten: § 49 Abs. 1 Nr. 2 f EStG	247
1.4	Vermietung und Verpachtung: § 49 Abs. 1 Nr. 6 EStG	251
1.4.1	Inhalt und Stellenwert	251
1.4.2	Inlandsbezogene Qualifikationsmerkmale	254
1.4.2.1	Begriffsklärung	255
1.4.2.2	Anwendungsbereich	255
1.4.2.3	Verwertung in inländischer Betriebsstätte oder anderer Einrichtung?	256
1.4.2.4	Ergebnis	258
1.5	Sonstige Einkünfte: § 49 Abs. 1 Nr. 9 EStG	259
1.6	Ergebnistabelle – Electronic Commerce im nationalen Recht ...	261
2	Abkommensrecht	262
2.1	Einleitende Bemerkungen	262
2.2	Lizenz Einkünfte: Art 12 OECD-MA	263
2.2.1	Inhalt und Stellenwert	263
2.2.2	Spezialfall: Softwareüberlassung	265
2.2.3	Anwendungsbereich	268
2.2.4	Betriebsstättenvorbehalt	268
2.3	Gewinne aus der Veräußerung von Vermögen: Art. 13 OECD-MA	269
2.4	Unternehmensgewinne: Art. 7 OECD-MA	271
2.4.1	Anwendungsbereich	271
2.4.2	Basisdefinition Betriebsstätte	271
2.4.2.1	Inländischer Server	274
		279

2.4.2.3	Provider.....	280
2.4.3	Negativkatalog.....	280
2.4.3.1	Inländischer Server	281
2.4.3.1.1	Art. 5 Abs. 4 a OECD-MA	281
2.4.3.1.2	Art. 5 Abs. 4 e OECD-MA	281
2.4.3.1.3	Ergebnis	282
2.4.3.2	Inländische Standleitung.....	283
2.4.4	Vertreterbetriebsstätte.....	283
2.4.4.1	Person, Dispositionsgewalt.....	284
2.4.4.2	Tätigkeitsbereich.....	284
2.4.4.3	Ergebnis	285
2.5	Ergebnistabelle – Electronic Commerce im DBA	285
3	Zusammenfassende Ergebnistabelle	286
IV	Electronic Commerce bei selbständiger Tätigkeit.....	288
1	Im nationalen Recht	288
1.1	§ 49 Abs. 1 Nr. 3 EStG: Ausübung und Verwertung.....	288
1.1.1	Ausübungstatbestand	289
1.1.2	Verwertungstatbestand	290
1.1.2.1	Inländischer Server	290
1.1.2.2	Web-Site, inländisches Endgerät, inländische Leitungen, Provider.....	291
1.1.3	Zwischenergebnis	292
1.2	Vermietung und Verpachtung: § 49 Abs. 1 Nr. 6 EStG.....	292
1.3	Sonstige Einkünfte: § 49 Abs. 1 Nr. 9 EStG.....	293
2	Im Abkommensrecht.....	293
2.1	Lizenzeinkünfte	294
2.2	Einkünfte aus selbständiger Tätigkeit	294
2.3	Ergebnis	296
E	Gestaltungsempfehlungen.....	297
I	Telearbeit.....	298

1	Gewerbliche Telearbeit	298
1.1	Teleheimarbeit	298
1.2	Telearbeitszentren	299
1.3	Mobile Telearbeit	299
2	Selbständige Telearbeit	301
II	Electronic Commerce	302
1	Gewerblicher Electronic Commerce	302
2	Selbständiger Electronic Commerce	304
F	Strukturähnliche Gestaltungslösungen	306
I	Einleitende Überlegungen	306
II	Ausgewählte Spezialfälle in § 49 EStG	307
1	§ 49 Abs. 1 Nr. 2 d EStG	307
1.1	Zielsetzung	307
1.2	Historische Entwicklung	308
1.3	Inhalt	310
1.3.1	Darbietung	312
1.3.2	Verwertung	312
1.4	Resümee	313
2	§ 49 Abs. 1 Nr. 2 b und c EStG	314
III	Relevante Ausnahmen und Modifikationen des Betriebsstättenprinzips für gewerbliche und freiberufliche Tätigkeiten im Abkommensrecht	315
1	Art. 5 Abs. 3 b UN-MA: Gewerbliche Dienstleistungen	315
2	Art. 14 Abs. 1 b UN-MA: Freiberufliche Tätigkeiten	317
3	Art. 8 OECD-MA/UN-MA	317
4	Art. 17 OECD-MA	319
4.1	Historische Entwicklung	319

4.2 Grundkonzeption des Art. 17 OECD-MA.....	320
IV Fazit.....	322

Teil 4 Internet und Internationales Steuerrecht - De lege ferenda

A Beurteilungsrahmen für die Gestaltung von Anknüpfungspunkten einer Besteuerung von Steuerausländern.....	325
I Gestaltungsprinzipien der Besteuerung	325
1 Inhaltliche Konkretisierung.....	327
1.1 Das Postulat der Steuergerechtigkeit.....	327
1.1.1 Bedeutung	327
1.1.2 Das Äquivalenzprinzip	329
1.1.3 Das Leistungsfähigkeitsprinzip	329
1.1.3.1 Inhalt	330
1.1.3.2 Stellenwert	332
1.2 Das Postulat der Steuerneutralität	332
1.3 Das Praktikabilitätsprinzip	335
1.4 Zum Verhältnis von Steuergerechtigkeit, Steuerneutralität und Praktikabilität.....	336
2 Einfluß der Gestaltungsprinzipien auf die Gestaltung der Anknüpfungspunkte einer Besteuerung von Steuerausländern	337
2.1 Völkerrechtliche Schranken	339
2.2 Grundkonzeptionen der internationalen Besteuerung.....	339
2.2.1 Wohnsitzprinzip.....	340
2.2.2 Ursprungsprinzip	342
2.2.3 Kombination von Wohnsitz- und Ursprungsprinzip	345
2.2.3.1 Reichweite des einzelnen Anknüpfungspunktes .	347
2.2.3.2 System der beschränkten Steuerpflicht.....	347
II Ausgestaltung der Anknüpfungspunkte inländischer Besteuerung von Steuerausländern durch den deutschen Gesetzgeber	348
1 Bestehende Anknüpfungspunkte.....	348

2 Grundwertungen des Gesetzgebers	350
III Fazit	353
B Überlegungen zu einer Gestaltung von Anknüpfungspunkten der deutschen Besteuerung bei grenzüberschreitender Telearbeit und grenzüberschreitendem Electronic Commerce	356
I Vorbemerkungen	356
II Bewahrung und Modifikation als Basisoptionen	356
III Analyse der Modifikationsnotwendigkeit	360
1 Reichweite des bestehenden einzelnen Anknüpfungspunktes	360
1.1 Telearbeit	360
1.1.1 Teleheimarbeit	361
1.1.2 Mobile Telearbeit	362
1.2 Electronic Commerce	364
1.2.1 Grundsätzliche Überlegungen	364
1.2.2 Server	368
1.3 Ergebnis	369
2 Konsistente Ausgestaltung der beschränkten Steuerpflicht als System	371
2.1 Gründe für eine Differenzierung	371
2.1.1 Bedeutung von Kapital und Arbeit	372
2.1.2 Äquivalenzprinzip	374
2.1.3 Finanzrechtsprechung	375
2.2 Ergebnis	376
IV Modifikationsoptionen und ihre Ausgestaltung	378
1 Auslegungsänderung	378
1.1 Telearbeit	379
1.1.1 Handlungsalternativen	379
1.1.2 Beurteilung der Handlungsalternativen	381
1.2 Electronic Commerce	386
	387

2.1	Angleichung der Anknüpfungspunkte der gewerblichen und der selbständigen Tätigkeit in § 49 EStG	388
2.1.1	Grundsätzliche Möglichkeiten der Angleichung.....	388
2.1.2	Konsequenzen der Verwirklichung der unterschiedlichen Angleichungsalternativen.....	391
2.1.3	Gesetzesvorschlag.....	392
2.2	Neuer Anknüpfungspunkt einer inländischen Besteuerung bei grenzüberschreitendem Electronic Commerce.....	394
2.2.1	Vorüberlegungen	395
2.2.2	Vorschlag zu einer neuen gesetzlichen Anknüpfung	397
2.3	Einführung einer neuen Steuer: "Bit Tax"	401
Teil 5	Zusammenfassung	403
	<i>Entscheidungsverzeichnis</i>	<i>427</i>
	<i>Literaturverzeichnis</i>	<i>431</i>
	<i>Stichwortverzeichnis</i>	<i>473</i>