

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
Vorwort		V
Abkürzungsverzeichnis		XVII
Einleitung	1	1
Teil I: Die Rechtsfigur der umsatzsteuerlichen Organschaft	9	5
A. Organschaft als Ausnahme vom Prinzip der Subjektbesteuerung	10	5
B. Entwicklung der umsatzsteuerlichen Organschaft	13	6
C. Unionsrechtliche Vorgaben	16	7
D. Zweck der umsatzsteuerlichen Organschaft	18	8
E. Voraussetzungen der umsatzsteuerlichen Organschaft	24	11
I. Anforderungen an die beteiligten Rechtssubjekte	25	11
1. Organgesellschaft	26	11
2. Organträger	29	12
II. Eingliederung	30	13
1. Finanzielle Eingliederung	36	16
2. Wirtschaftliche Eingliederung	38	17
3. Organisatorische Eingliederung	40	19
a) Anforderungen nach der Rechtsprechung	41	19
aa) Personelle Verflechtungen	43	20
bb) Institutionell abgesicherte Eingriffsmöglichkeiten	45	21
b) Die drei Stufen der organisatorischen Eingliederung	49	23
c) Willensbildung und Willensbefolgung in einer Person	52	24
4. Gesamtbild der tatsächlichen Verhältnisse	54	25
F. Rechtsfolgen der umsatzsteuerlichen Organschaft	55	26
I. Besteuerung des Organkreises	56	26
II. Beginn und Ende der Organschaft	57	27
III. Haftung nach § 73 AO	60	28
IV. Innenausgleich	64	30
1. Erforderlichkeit des Innenausgleichs	65	30
2. Herleitung des Innenausgleichs	69	32
G. Abgrenzung: Ertragsteuerliche Organschaft	77	36
H. Zusammenfassung	80	37

	Rn.	Seite
Teil 2: Fortbestand und Beendigung der umsatzsteuerlichen Organschaft in Insolvenz und Krise	82	39
A. Insolvenz der Organgesellschaft	84	39
I. Eröffnetes Insolvenzverfahren	85	40
1. Regelverfahren	86	40
a) Eingliederungsfähigkeit trotz Auflösung	87	40
b) Übergang der Verwaltungs- und Verfügungsbefugnis ...	88	41
aa) Organisatorische Eingliederung	89	41
bb) Finanzielle Eingliederung	91	42
c) Störung des Ausgleichsmechanismus	93	43
d) Wirtschaftliche Eingliederung und Verfahrenszweck ...	94	43
e) Keine insolvenzzweckwidrige Gläubigerbegünstigung durch die Organschaft	100	46
f) Sonderfall: Eingliederung über Beherrschungsvertrag ...	101	46
g) Zwischenergebnis	103	47
2. Eigenverwaltung	104	47
a) Überblick über den Meinungsstand	107	49
aa) Allgemeine Ansicht bis BFH V R 14/16 – Fortbestand der Organschaft	107	49
bb) Rechtsprechung des BFH – Beendigung der Organschaft	110	50
cc) Literatur: Verändertes Pflichtenprogramm des eigenverwaltenden Schuldners	113	52
b) Kritische Würdigung	116	53
aa) Insolvenzrechtlicher Einzelverfahrensgrundsatz ...	117	53
bb) Befugnisse des Sachwalters	120	55
cc) Auswirkungen des § 276a InsO	124	56
(1) Finanzielle Eingliederung	126	57
(a) Ansichten in Literatur und Rechtsprechung	127	57
(b) Stellungnahme	132	59
(aa) Ableitungen aus der hergebrachten Definition	133	59
(bb) Die Aktiengesellschaft als Organgesellschaft	136	61
(cc) Abgrenzung zur organisatorischen Eingliederung	140	64
(dd) Konkordanz von Sinn und Voraussetzungen der finanziellen Eingliederung	144	65
(ee) Zwischenergebnis	146	66

	Rn.	Seite
(c) Beendigung der finanziellen Eingliederung durch § 276a InsO	147	66
(2) Organisatorische Eingliederung	149	67
dd) Geändertes Pflichtenprogramm des eigenverwal- tenden Schuldners	152	68
(1) Grundsätzliche Irrelevanz des rechtlichen Dürfens	153	69
(2) Durchschlagen des Dürfens auf das Können bei Insolvenzzweckwidrigkeit	156	70
(3) Einfluss des rechtlichen Dürfens auf das tat- sächliche Verhalten	159	72
(4) Unterlassen insolvenzpflichtwidriger Weisungen	164	74
(5) Kein hinreichender Spielraum bei der Willens- durchsetzung	165	74
(6) Zwischenergebnis	171	77
ee) Störung des Ausgleichsmechanismus	172	77
(1) Notwendigkeit der Einbringlichkeit des Aus- gleichsanspruchs	175	78
(a) Rechtsprechung des BFH	176	79
(b) Insolvenzrechtliche Perspektive	180	81
(c) Umsatzsteuerrechtliche Perspektive	181	81
(aa) Umsatzsteuerlicher Neutralitäts- grundsatz	182	82
(bb) Verfassungsmäßigkeit der Umsatz- besteuerung	185	83
(cc) Parallelität zu § 17 Abs. 2 Nr. 1 UStG	189	85
(dd) Wirtschaftliche Einheit als Grund- idee der Organschaft	191	86
(ee) Belastung mit fremdem Insolvenz- risiko	193	86
(ff) Erfüllung der Organträger- pflichten	198	89
(gg) Keine Zwangssubventionierung	200	89
(hh) Normenkonflikt des Gesellschafter- Geschäftsführers	201	90
(d) Zwischenergebnis	202	90
(2) Präzisierung des Einbringlichkeits- erfordernisses	204	91
(a) Begriffliche Orientierung an § 17 Abs. 2 Nr. 1 UStG	205	91

	Rn.	Seite
(b) Keine nachträgliche Uneinbringlichkeit bei freiwilliger Kreditierung	207	92
(c) Dogmatische Verortung in der organisatorischen Eingliederung	213	94
(3) Uneinbringlichkeit des Ausgleichs in der Eigenverwaltung	219	97
(a) Abhängigkeit der Einbringlichkeit von der insolvenzrechtlichen Qualifikation	220	97
(b) Insolvenzzrechtliche Qualifikation des Ausgleichsanspruchs	224	98
(aa) § 55 Abs. 1 Nr. 1 InsO	226	100
(bb) § 55 Abs. 1 Nr. 3 InsO	230	102
(cc) Herleitung über § 426 Abs. 2 BGB i. V. m. § 73 AO	231	102
(4) Rechtslage bei internem Vorsteuerüberhang der Organgesellschaft	233	103
(5) Zwischenergebnis	235	104
c) Sonderfall: Einsetzung eines CRO/CIO oder Generalbevollmächtigten	236	104
d) Zwischenergebnis	237	105
II. Eröffnungsverfahren	238	107
1. Vorläufiges Regelverfahren	240	108
a) „Starker“ vorläufiger Insolvenzverwalter	241	108
b) „Halbstarker“ vorläufiger Insolvenzverwalter	245	109
aa) Zustimmungsvorbehalt als Hindernis für die Willensdurchsetzung	246	110
(1) Rechtsprechungsentwicklung zur organisatorischen Eingliederung	247	110
(a) Früher: Verhinderung abweichender Willensbildung	247	110
(b) Heute: Positive Durchsetzung des eigenen Willens	251	112
(c) Begründung der Rechtsprechungsänderung	253	113
(2) Folgerungen für den Fortbestand der Organshaft	255	114
bb) Störung des Ausgleichsmechanismus	257	115
cc) Finanzielle Eingliederung	261	116
c) „Schwacher“ vorläufiger Insolvenzverwalter	263	117
2. Vorläufiges Eigenverwaltungs- und Schutzschirmverfahren	271	120
a) Überblick über den Meinungsstand	273	121
b) Gewandelte fiskalische Interessenlage	276	123

	Rn.	Seite
c) Übertragung der herausgearbeiteten Ansätze	280	125
aa) Insolvenzrechtlicher Einzelverfahrensgrundsatz ...	281	125
bb) Anwendbarkeit des § 276a InsO	283	125
cc) Befugnisse des vorläufigen Sachwalters	287	127
dd) Pflichtenprogramm des Schuldners	288	128
(1) Unwirksamkeit wegen Insolvenzzweck- widrigkeit	291	130
(2) Einfluss des Pflichtenprogramms auf das Handeln der Geschäftsleitung	294	131
e) Störung des Ausgleichsmechanismus	296	132
(1) Normalfall: Anspruch als Insolvenzforderung uneinbringlich	297	132
(2) Sonderfall: Anordnung der Begründung von Masseverbindlichkeiten	300	134
3. Zwischenergebnis	303	135
III. Materielle Insolvenz	304	137
1. Bisherige Ansichten zur Organschaft bei materieller Insolvenz	306	137
2. Übertragung der herausgearbeiteten Ansätze	310	139
a) Keine Beschränkung der Verwaltungs- und Verfügungs- befugnis	311	139
b) Pflichtenprogramm der Organgesellschaft	312	139
aa) Konsequenzen bei Relevanz des „Dürfens“	313	140
bb) Konsequenzen bei Relevanz der tatsächlichen Beherrschbarkeit	317	141
cc) Zwischenergebnis	324	144
c) Störung des Ausgleichsmechanismus	325	144
aa) Anfängliche Uneinbringlichkeit des Ausgleichs- anspruchs	326	144
bb) Nachträgliche Uneinbringlichkeit bei Insolvenz- anfechtung	331	146
3. Zwischenergebnis	332	147
IV. Auswirkungen der Insolvenzanfechtung	334	147
1. Anfechtbarkeit der Ausgleichszahlung	336	148
a) Rechtshandlung	337	148
b) Gläubigerbenachteiligung	339	149
c) Anfechtungsgründe	345	152
aa) Kongruenzanfechtung	346	152
bb) Inkongruenzanfechtung	348	153
cc) Unentgeltliche Leistung	349	153
dd) Vorsatzanfechtung	350	153
ee) Gesellschafterdarlehen	351	154
d) Bargeschäftsprivileg	352	154

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
2. Auswirkungen auf die Organschaft	355	156
a) Neutralitätsverstoß auch bei nachträglicher Uneinbringlichkeit	356	156
b) Neutralitätsgebot auch bei Insolvenzanfechtung	358	157
c) Rückwirkender Fortfall der Organschaft bei Anfechtung	362	158
d) Folgen des rückwirkenden Fortfalls	365	159
aa) Mutmaßliche Ansicht des BFH	368	159
bb) Eigene Ansicht	370	161
3. Anfechtung unmittelbarer Zahlungen gegenüber dem Finanzamt	378	164
4. Zwischenergebnis	382	165
V. Abweisung des Insolvenzantrags oder Einstellung des Verfahrens mangels Masse	385	166
1. Allgemeine Ansicht	386	166
2. Korrektur vor dem Hintergrund der Belastungsneutralität	388	167
B. Insolvenz des Organträgers	390	168
I. Eröffnetes Insolvenzverfahren	391	168
1. Regelverfahren	391	168
a) Überblick über den Meinungsstand	392	169
aa) Frühere Ansichten	393	169
bb) Rechtsprechung des BFH – Beendigung der Organschaft	395	170
b) Kritische Würdigung	396	170
aa) Eingliederungsmerkmale	397	171
(1) Finanzielle Eingliederung	398	171
(2) Wirtschaftliche Eingliederung	401	172
(3) Organisatorische Eingliederung	402	173
(a) Personenidentität der Geschäftsleitungen	403	173
(b) Beherrschungsvertrag	405	174
(c) Mitarbeiter oder sonstige Eingriffsmöglichkeiten	407	175
bb) Insolvenzzrechtlicher Einzelverfahrensgrundsatz ...	410	176
cc) Konflikt mit der organschaftlichen Unternehmens- einheit	412	177
(1) Insolvenzzrechtliche Qualifikation der Steuer- verbindlichkeit	415	178
(a) Keine Bedeutung der organschaftlichen Umsatzrechnung	418	180
(b) Keine Masseverbindlichkeit aus logischen Gründen	422	181
(aa) Aussage des BFH	423	182

	Rn.	Seite
(bb) Möglichkeit der Existenz als For- derung gegen das insolvenzfremde Vermögen	425	183
(c) Voraussetzungen des § 55 Abs. 1 Nr. 1 InsO	430	185
(aa) Organschaft durch Masseverwal- tung	434	185
(bb) Umsatzsteuerverbindlichkeit durch Organschaft	437	187
(d) Zwischenergebnis	441	188
(2) Folgen der insolvenzrechtlichen Qualifikation	442	189
(a) Keine dogmatischen Widersprüche	444	189
(b) Aufgespaltene Steuerdurchsetzung gegen- über Organträger und Organgesellschaft ...	447	191
(c) Zwischenergebnis	453	194
dd) Mangelnde Realisierbarkeit der Steuerforderung gegenüber dem Organträger	454	195
ee) Störung des Ausgleichsmechanismus	460	197
(1) Geltung auch bei interner Umsatzsteuerzahllast der Organgesellschaft	461	198
(2) Notwendigkeit der Einbringlichkeit des Aus- gleichsanspruchs	462	198
(3) Dogmatische Verortung	466	200
(4) Abhängigkeit der Einbringlichkeit von der insol- venzrechtlichen Qualifikation	470	201
(5) Insolvenzzrechtliche Qualifikation des Aus- gleichsanspruchs	472	202
(6) Zwischenergebnis	478	205
2. Eigenverwaltung	479	205
a) Konflikt mit der organschaftlichen Unternehmens- einheit und fehlende Kompensationsmöglichkeit	480	205
b) Eingliederungsmerkmale	482	206
3. Zwischenergebnis	485	207
II. Eröffnungsverfahren	486	209
1. Eingliederungsmerkmale	487	209
a) Vorläufiges Regelverfahren	488	209
aa) „Starker“ vorläufiger Insolvenzverwalter	488	209
bb) „Halbstarker“ vorläufiger Insolvenzverwalter	489	210
cc) „Schwacher“ vorläufiger Insolvenzverwalter	491	211
b) Vorläufiges Eigenverwaltungs- und Schutzschirm- verfahren	492	211
c) Sonderfall: Eingliederung über Beherrschungsvertrag	493	211

	Rn.	Seite
2. Konflikt mit der organschaftlichen Unternehmenseinheit	494	212
a) Insolvenzzrechtliche Qualifikation der Steuerverbindlichkeit	495	212
b) Folgen der insolvenzzrechtlichen Qualifikation	501	214
c) Mangelnde Realisierbarkeit der Steuerforderung gegenüber dem Organträger	502	214
3. Störung des Ausgleichsmechanismus	505	216
a) Insolvenzzrechtliche Qualifikation des Ausgleichsanspruchs	506	216
b) Folgen der insolvenzzrechtlichen Qualifikation	509	218
4. Zwischenergebnis	511	219
III. Materielle Insolvenz	512	220
1. Eingliederungsmerkmale	513	220
2. Konflikt mit der organschaftlichen Unternehmenseinheit	515	220
3. Störung des Ausgleichsmechanismus	516	221
IV. Auswirkungen der Insolvenzanfechtung	518	221
V. Abweisung des Insolvenzantrags	520	222
C. Doppelinsolvenz	521	222
I. Eingliederungsmerkmale	522	223
1. Personenverschiedene Verwaltung	523	223
2. Personengleiche Verwaltung	524	224
a) Eröffnetes Regel- und Eigenverwaltungsverfahren	525	224
b) Eröffnungsverfahren	530	226
II. Störung des Ausgleichsmechanismus	533	227
III. Konflikt mit der organschaftlichen Unternehmenseinheit	538	228
D. Folgen des Bestands und der Beendigung der Organschaft in Krise und Insolvenz	542	230
I. Folgen bei Bestand der Organschaft	543	230
II. Folgen bei Beendigung der Organschaft	545	230
E. Annex: Unerkannte Organschaft	550	232
Teil 3: Rechtspolitischer Ausblick	553	235
A. Gesetzgeberischer Handlungsbedarf	554	235
B. Lösungsansätze	556	236
I. Abschaffung der umsatzsteuerlichen Organschaft	557	236
II. Konzerninsolvenzrecht	562	239
III. Organkreis als Steuersubjekt	563	240
IV. Antragsverfahren	568	242
V. Eckpunktepapier des BMF vom 14.3.2019	573	244
1. Überblick über den Vorschlag	574	245

	Rn.	Seite
2. Auswirkungen der Insolvenz eines Gruppenmitglieds	579	247
C. Ergebnis	584	248
Teil 4: Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse	589	251
A. Grundsätze für die Beurteilung des Bestands der Organschaft	590	251
I. Wirtschaftliche Eingliederung	591	251
II. Finanzielle Eingliederung	592	251
III. Organisatorische Eingliederung	593	252
1. Verlust des Beherrschungsmittels	594	252
2. Umsetzbarkeit des Organträgerwillens in der Organgesellschaft	595	252
3. Tatsächliche Umsetzung des Organträgerwillens in der Organgesellschaft	596	253
4. Insbesondere: Neutralitätsverstoß durch Störung des Innenausgleichs	597	253
IV. Abstrakte Beendigungsgründe in der Organträgerinsolvenz	600	254
1. Konflikt mit der organschaftlichen Unternehmenseinheit	601	254
2. Nichterfüllung der Rolle als Steuereinnehmer	602	254
B. Ergebnisse für die unterschiedlichen Konstellationen	603	255
I. Insolvenz der Organgesellschaft	604	255
II. Insolvenz des Organträgers	605	259
III. Doppelinsolvenz	606	261
C. Rechtspolitischer Ausblick	607	262
Anhang: Tabellarische Übersicht über die Ergebnisse	265	
Literaturverzeichnis	267	
Stichwortverzeichnis	299	