

Virtuelle Währungen im System des deutschen Steuerrechts

Ein Beitrag zur Auslegung
des (steuer-) rechtlichen Geldbegriffs

von

Dr. David Hötzel, LL.M. (San Diego)

2018



Inhaltsübersicht

| | |
|--|-----|
| Vorwort | V |
| Inhaltsverzeichnis | IX |
| Abkürzungsverzeichnis | XV |
| Literaturverzeichnis | XXI |
| Teil 1. Einführung | 1 |
| § 1. Anlass der Untersuchung und Problemaufriss | 1 |
| § 2. Technische Grundlagen und praktische Bedeutung virtueller Währungen | 16 |
| Teil 2. Ökonomische Grundlagen des Geldes | 31 |
| § 3. Geldmengen aus aktueller und historischer Sicht | 32 |
| § 4. Geldtheoretische Erkenntnisse | 47 |
| Teil 3. Rechtsmethodische Grundlagen des Geldes | 69 |
| § 5. Relativer Geldbegriff im Recht | 69 |
| § 6. Geldwert im Recht | 91 |
| Teil 4. Steuerrechtliche Grundlagen des Geldes | 105 |
| § 7. Geld, Steuerbegriff und Leistungsfähigkeit | 106 |
| Teil 5. Virtuelle Währungen im Einkommensteuerrecht | 123 |
| § 8. Einkünfteerzielung in virtueller Währung | 123 |
| § 9. Einkünfteerzielung mit virtueller Währung | 171 |
| § 10. Sonderfragen des Minings | 229 |
| Teil 6. Virtuelle Währungen im Umsatzsteuerrecht | 255 |
| § 11. Umsätze aus der Übertragung virtueller Währung | 255 |
| § 12. Sonderfragen des Minings | 298 |
| Teil 7. Schlussbetrachtung | 311 |
| § 13. Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse | 311 |
| Paragrafenverzeichnis | 321 |
| Stichwortverzeichnis | 323 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----------|
| Vorwort | V |
| Inhaltsübersicht | VII |
| Abkürzungsverzeichnis | XV |
| Literaturverzeichnis | XXI |
| Teil 1. Einführung | 1 |
| §1. Anlass der Untersuchung und Problemaufriss | 1 |
| A. Erfindung virtueller Währungen als Auslöser steuerrechtlicher Fragen | 1 |
| I. Erfindung von Bitcoin und anderen virtuellen Währungen | 3 |
| II. Auslöser steuerrechtlicher Fragen | 5 |
| B. Ziel und Fragen der Untersuchung | 7 |
| C. Gang der Untersuchung | 8 |
| I. Zur Methodik der Rechtsanwendung bei strukturell neuartigen Sachverhalten | 8 |
| 1. Ebene der Gesetzesauslegung und Ebene der Subsumtion | 9 |
| 2. Folgen für den Gang der Untersuchung | 12 |
| II. Aufbau der Untersuchung | 13 |
| III. Begrenzung der Untersuchung | 13 |
| 1. Begrenzung des tatsächlichen Betrachtungsgegenstandes | 13 |
| 2. Begrenzung der untersuchten Rechtsgebiete | 15 |
| §2. Technische Grundlagen und praktische Bedeutung virtueller Währungen | 16 |
| A. Durchführung einer Transaktion (Modell des Satoshi Nakamoto) | 17 |
| I. Grundkonzeption in Gedankenmodellen | 17 |
| II. Der Transaktionsvorgang im Einzelnen | 19 |
| 1. Grundbegriffe für die Übertragung eines Bitcoin Guthabens | 19 |
| 2. Kryptographische Schlüsselpaare | 20 |
| 3. Überprüfung der Transaktion in der Blockchain | 21 |
| 4. Bestätigung und Abschluss der Transaktion | 24 |
| III. Bereitstellung dezentraler Rechenleistung | 25 |
| 1. Mining | 25 |
| 2. Transaktionsgebühren | 26 |
| B. Überblick über Verbreitung und Nutzung im Wirtschaftsleben | 26 |
| Teil 2. Ökonomische Grundlagen des Geldes | 31 |
| §3. Geldmengen aus aktueller und historischer Sicht | 32 |
| A. Geldmengen in der modernen makroökonomischen Lehre | 32 |
| I. Grundzüge und Grenzen anerkannter Geldmengenbegriffe | 32 |
| II. Virtuelle Währungen als Element heutiger Geldmengen | 34 |
| B. Geldmengen aus historischer Perspektive: Prozess der Entsubstantialisierung | 35 |
| I. Einfache Warengeldformen und Münzgeld | 36 |
| II. Papiergeld und Geldschöpfung durch (Noten-) Banken | 39 |
| III. Buchgeld und Geldschöpfung durch Geschäftsbanken | 42 |
| IV. Geldzeichen im elektronischen Zeitalter | 44 |
| V. Virtuelle Währungen aus der Perspektive historisch sich wandelnder Geldarten | 44 |
| 1. Fortentwicklung: Erkenntnis über die Entmaterialisierung | 45 |
| 2. Rückbesinnung: Geld ohne Kredit | 45 |

| | |
|--|-----------|
| §4. Geldtheoretische Erkenntnisse | 47 |
| A. Ausgangspunkt geldtheoretischer Lehrsätze | 47 |
| I. Metallismus | 49 |
| II. Nominalismus | 50 |
| 1. Konventionstheorie | 50 |
| 2. Staatliche Theorie | 51 |
| 3. Anweisungstheorie | 52 |
| 4. Funktionswerttheorie | 52 |
| a) Tausch- und Zahlungsmittelfunktion | 54 |
| b) Wertaufbewahrungsfunktion | 55 |
| c) Rechenmittelfunktion | 56 |
| B. Anwendung geldtheoretischer Lehrsätze auf virtuelle Währungen | 58 |
| I. Virtuelle Währungen aus Sicht des Metallismus | 58 |
| II. Virtuelle Währungen aus Sicht des Nominalismus | 59 |
| 1. Konventionstheorie | 59 |
| 2. Staatliche Theorie | 59 |
| 3. Anweisungstheorie | 60 |
| 4. Funktionswerttheorie | 61 |
| a) Tausch- und Zahlungsmittelfunktion | 61 |
| b) Wertaufbewahrungsfunktion | 63 |
| c) Rechenmittelfunktion | 66 |
| C. Zwischenergebnis zum ökonomischen Geldverständnis | 67 |
| | |
| Teil 3. Rechtsmethodische Grundlagen des Geldes | 69 |
| §5. Relativer Geldbegriff im Recht | 69 |
| A. Geldbegriff als Problem interdisziplinärer Methodik | 70 |
| B. Staatliche versus gesellschaftliche Theorie | 72 |
| I. Buchgeld als Paradigma des Theorienstreites | 74 |
| II. Petitum für einen normorientiert relativen Geldbegriff | 76 |
| C. Methodische Einordnung des Geldbegriffs als „bewegliches System“ | 78 |
| I. Die Lehre vom beweglichen System als Ausgangspunkt | 78 |
| II. Die Elemente des relativen rechtlichen Geldbegriffs | 80 |
| 1. Abstufungen der hoheitlichen Anerkennung von Zahlungsmitteln | 80 |
| a) Inländische gesetzliche Zahlungsmittel und Annahmezwang | 81 |
| b) Ausländische gesetzliche Zahlungsmittel (Fremdwährung) | 82 |
| c) Hoheitlich anerkannte, nicht-gesetzliche Zahlungsmittel | 84 |
| 2. Ökonomisch-funktionaler Geldbegriff im Recht | 85 |
| D. Virtuelle Währungen im Licht des rechtlichen Geldbegriffs | 86 |
| I. Virtuelle Währungen aus Sicht der staatlichen Theorie | 87 |
| II. Virtuelle Währungen aus Sicht sonstiger Zahlungsmittelbegriffe | 88 |
| III. Virtuelle Währungen aus Sicht der gesellschaftlichen Theorie | 89 |
| E. Zwischenergebnis zum rechtsmethodischen Geldverständnis | 90 |
| | |
| §6. Geldwert im Recht | 91 |
| A. Geldwertbegriff als Problem interdisziplinärer Methodik | 91 |
| B. Nominalismus versus Valorismus | 93 |
| I. Nominalismus als Grundsatzentscheidung für das gesetzliche Zahlungsmittel | 94 |
| II. Geldwert bei Fremdwährungen und Umrechnung in Euro | 97 |
| 1. Grundlagen und Terminologie zu Wechselkursen | 97 |
| 2. Normspezifische Vorgaben der Währungsumrechnung | 99 |
| C. Virtuelle Währungen im Lichte der Geldwertgrundsätze | 99 |
| I. Nominalistische Betrachtung virtueller Währungen | 99 |
| II. Umrechnung virtueller Währungen in Euro | 100 |
| 1. Wechselkursermittlung aus Bezugsgrößen (Kaufkraftparität) | 100 |
| 2. Wechselkursermittlung unmittelbar auf Handelsplattformen | 102 |

| | |
|---|-----|
| Teil 4. Steuerrechtliche Grundlagen des Geldes | 105 |
| § 7. Geld, Steuerbegriff und Leistungsfähigkeit | 106 |
| A. Indikatoren steuerlicher Leistungsfähigkeit | 107 |
| I. Vielsteuersystem mit kapital- und konsumorientierten Steuerkonzepten | 108 |
| II. Geld als Maßzahl der Leistungsfähigkeitsindikation | 109 |
| 1. Ausgangspunkt: Der Geldbegriff als Element des Steuerbegriffs (§ 3 Abs. 1 AO) | 110 |
| a) Ökonomisch-funktionaler Geldbegriff | 111 |
| b) Gesetzliches Zahlungsmittel | 112 |
| 2. Folge: Das gesetzliche Zahlungsmittel als Maßzahl finanzieller Leistungsfähigkeit | 114 |
| a) Potenzielle Leistungsfähigkeit versus Liquidierbarkeit in Euro | 114 |
| b) Verwirklichung des Leistungsfähigkeitsprinzips durch Umrechnung | 115 |
| B. Leistungsfähigkeitsindikation durch virtuelle Währungen | 117 |
| I. Leistungsfähigkeit dem Grunde nach | 117 |
| II. Leistungsfähigkeitsbemessung der Höhe nach | 117 |
| 1. Kapitalorientierte Bewertung virtueller Währungen | 118 |
| 2. Konsumorientierte Bewertung virtueller Währungen | 120 |
| a) Grundsatz aus Sicht des Konsumierenden | 120 |
| b) Besonderheit bei indirekten Steuern | 120 |
| Teil 5. Virtuelle Währungen im Einkommensteuerrecht | 123 |
| § 8. Einkünfteerzielung in virtueller Währung | 123 |
| A. Virtuelle Währungen als steuerbare Einkünfte | 124 |
| I. Steuerbare Einkünfte (§ 2 Abs. 1 S. 1 EStG) | 124 |
| II. Art der steuerbaren Einkünfte (§ 2 Abs. 1 S. 2 EStG) | 126 |
| B. Ermittlung und Höhe der Einkünfte | 127 |
| I. Gewinneinkünfte (§ 2 Abs. 2 S. 1 Nr. 1 EStG) | 127 |
| 1. Bilanzierungsfähigkeit dem Grunde nach | 128 |
| a) Virtuelle Währungen als Wirtschaftsgüter | 128 |
| aa) Eigenständig geschütztes Recht oder Rechtsgut? | 130 |
| bb) Immaterielles versus finanzielles Wirtschaftsgut | 131 |
| cc) Formeller Bilanzausweis | 134 |
| b) Zurechnungsfragen | 135 |
| 2. Bilanzierung der Höhe nach | 138 |
| a) Anwendung der Grundsätze zur Fremdwährungsumrechnung | 138 |
| aa) Gleichbehandlungsgebot bei der Umrechnung | 139 |
| bb) Eingeschränkte Anwendbarkeit des § 256a HGB auf virtuelle Währungen | 140 |
| b) Zugangsbewertung zu aktivierender virtueller Währungsbeträge | 142 |
| aa) Maßgeblichkeit konkreter Anschaffungskosten | 142 |
| bb) Hilfsweise: Bewertung mit Wechselkursen auf Handelsplattformen | 143 |
| c) Folgebewertung aktivierter virtueller Währungsbeträge | 145 |
| aa) Anschaffungskosten als Bewertungsobergrenze | 146 |
| bb) Teilwert als Bewertungsuntergrenze | 147 |
| (1) Grundsätze einer voraussichtlich dauernden Wertminderung | 147 |
| (2) Prognoseentscheidung bei virtuellen Währungen | 150 |
| cc) Zeitwertbewertung bei Kredit- und Finanzdienstleistungsinstituten | 152 |
| 3. Grundfragen der Bilanzierung nach IFRS/IAS | 153 |
| a) Einordnung virtueller Währungen als Vermögenswert nach IAS | 154 |
| b) Virtuelle Währungen als Berichtswährung | 156 |
| II. Überschusseinkünfte (§ 2 Abs. 2 S. 1 Nr. 2 EStG) | 157 |
| 1. Einnahmen (§ 8 EStG) | 158 |
| a) Abgrenzung zwischen Geld- und Sacheinnahmen | 158 |
| b) Zufluss (§ 11 Abs. 1 EStG) | 163 |
| aa) Zufluss bei Leistungen im Zweipersonenverhältnis | 163 |
| bb) Zufluss bei Leistungen an Zahlungsdienstleister | 165 |

| | | |
|-------|--|-----|
| 2. | Werbungskosten (§ 9 EStG) | 166 |
| a) | Aufwendungen für besondere Empfangseinrichtungen | 167 |
| b) | Wertverluste aufgrund von Kursschwankungen | 169 |
| § 9. | Einkünfteerzielung mit virtueller Währung | 171 |
| A. | Veräußerungsgeschäfte | 172 |
| I. | Einkünfte aus Gewerbebetrieb (§ 15 EStG) | 172 |
| 1. | Art der Einkünfte | 172 |
| a) | Originär gewerbliche Händlerstätigkeit (§ 15 Abs. 2 EStG) | 173 |
| aa) | Abgrenzung zwischen Gewerbebetrieb und Vermögensverwaltung | 173 |
| bb) | Wertpapier- und Devisenhandel als Vergleichsfall | 177 |
| cc) | Einordnung des Handels mit virtuellen Währungen | 179 |
| b) | Bedeutung der Einordnung aus Einkünfte aus Gewerbebetrieb | 181 |
| 2. | Höhe der Einkünfte | 183 |
| a) | Ermittlung von Buchwert und Veräußerungspreis | 183 |
| b) | Bewertungsvereinfachung und Verbrauchsfolgefiktion | 184 |
| aa) | LiFo-Methode (§ 6 Abs. 1 Nr. 2a EStG) | 185 |
| (1) | Unmittelbare Anwendung auf Vorratsvermögen | 185 |
| (2) | Analoge Anwendung auf virtuelle Währungen im Umlaufvermögen | 186 |
| bb) | Gruppen-/Durchschnittsbewertung (§ 240 Abs. 4 HGB, § 5 Abs. 1 EStG) | 191 |
| 3. | Beschränkt steuerpflichtige Einkünfte (§ 49 Abs. 1 Nr. 2 EStG) | 194 |
| a) | Betriebsstätte oder ständiger Vertreter (§ 49 Abs. 1 Nr. 2 Buchst. a EStG) | 194 |
| aa) | Inländische Netzwerkknoten als inländische Betriebsstätten | 194 |
| (1) | Betriebsstättendefinition de lege lata. | 195 |
| (2) | Erweiterung des Betriebsstättenbegriffs de lege ferenda? | 197 |
| bb) | Inländische Online-Handelsplattformen als ständige Vertreter | 199 |
| b) | Sachinbegriffe oder Rechte (§ 49 Abs. 1 Nr. 2 Buchst. f Doppelbuchst. bb EStG) | 200 |
| II. | Einkünfte aus selbständiger Arbeit (§ 18 EStG) | 201 |
| 1. | Grundsätze typisch freiberuflicher Tätigkeit | 201 |
| 2. | Zahlungsmittel- versus Wertaufbewahrungsfunktion | 203 |
| III. | Einkünfte aus Kapitalvermögen (§ 20 EStG) | 205 |
| IV. | Einkünfte aus privaten Veräußerungsgeschäften (§ 23 Abs. 1 Nr. 2 EStG) | 205 |
| 1. | Art der Einkünfte | 205 |
| a) | Virtuelle Währungen als veräußerungsfähige Wirtschaftsgüter | 206 |
| b) | Anschaffung und Veräußerung | 206 |
| aa) | Rechtsgeschäftliche versus wirtschaftliche Übertragung | 207 |
| bb) | Anschaffung und Veräußerung bei Zu- oder Abfluss als Zahlungsmittel | 210 |
| (1) | Wortlaut und Systematik des § 23 Abs. 1 S. 1 Nr. 2 EStG | 211 |
| (2) | Allgemeiner Spekulationsgedanke | 212 |
| (3) | Gegenstände des täglichen Gebrauchs, § 23 Abs. 1 Nr. 2 S. 2 EStG | 213 |
| c) | Ermittlung der Jahresfrist | 217 |
| aa) | Nämlichkeits- und Einzelbetrachtungsprinzip | 217 |
| bb) | Verbrauchsfolgefiktion: Anwendbarkeit der FiFo-Methode | 219 |
| 2. | Höhe der Einkünfte | 221 |
| V. | Einkünfte aus sonstigen Leistungen (§ 22 Nr. 3 EStG) | 223 |
| B. | Kapital-/Nutzungsüberlassung | 223 |
| I. | Einkünfte aus Kapitalvermögen (§ 20 EStG) | 223 |
| 1. | Sonstige Kapitalforderungen jeder Art (§ 20 Abs. 1 Nr. 7 EStG) | 224 |
| 2. | Wertungsvergleich zur Zinsschranke (§ 4h Abs. 1, Abs. 3 EStG) | 226 |
| II. | Einkünfte aus Vermietung und Verpachtung (§ 21 EStG) | 227 |
| III. | Einkünfte aus sonstigen Leistungen (§ 22 Nr. 3 EStG) | 228 |
| § 10. | Sonderfragen des Minings | 229 |
| A. | Einkünfteerzielung in virtueller Währung durch Mining | 229 |
| I. | Einkünfte aus Gewerbebetrieb (§ 15 EStG) | 230 |
| II. | Einkünfte aus Kapitalvermögen (§ 20 EStG) | 233 |
| III. | Einkünfte aus sonstigen Leistungen (§ 22 Nr. 3 EStG) | 233 |

| | |
|---|------------|
| B. Relevanz des Minings für Bestandhaltung und Veräußerungen | 235 |
| I. Steuerbilanzielle Auswirkungen | 235 |
| 1. Ansatz und Bewertung geminter Beträge | 235 |
| a) Abgrenzung von Anschaffungs- und Herstellungskosten dem Grunde nach | 235 |
| b) Umfang der anzusetzenden Aufwendungen | 237 |
| c) Hilfsweise: Bewertung mit Wechselkursen auf Online-Handelsplattformen | 238 |
| 2. Aktivierungsverbot für immaterielle Wirtschaftsgüter (§ 5 Abs.2 EStG) | 239 |
| II. Auswirkungen auf private Veräußerungsgeschäfte (§ 23 Abs.1 Nr.2 EStG) | 240 |
| C. Behandlung von Mining-Pools | 241 |
| I. Idee und Arten von Mining-Pools | 241 |
| II. Mining-Pools als gewerbliche Mitunternehmerschaften | 243 |
| 1. Gewerbliche Tätigkeit der Mining-Pools | 245 |
| 2. Mining-Pools als Personengesellschaften | 245 |
| a) Zivilrechtliches Gesellschaftsverhältnis | 246 |
| b) Wirtschaftlich vergleichbares Gemeinschaftsverhältnis | 248 |
| 3. Mitunternehmerrisiko und Mitunternehmerinitiative der Miner | 249 |
| a) Mitunternehmerrisiko | 250 |
| b) Mitunternehmerinitiative | 252 |
| III. Besteuerung auf Ebene des einzelnen Miners | 253 |
| Teil 6. Virtuelle Währungen im Umsatzsteuerrecht | 255 |
| § 11. Umsätze aus der Übertragung virtueller Währung | 255 |
| A. Unternehmereigenschaft (§ 2 Abs.1 UStG) | 255 |
| B. Lieferung oder sonstige Leistung (§ 1 Abs.1 Nr.1 UStG) | 258 |
| I. Tradierte Geldübertragungen im Regelungskonzept der Umsatzsteuer | 259 |
| 1. Umsatzsteuerlicher Leistungsbegriff | 259 |
| 2. Geldübertragungen: Leistung versus Entgelt | 260 |
| a) Systematische Betrachtung | 261 |
| b) Teleologische Betrachtung | 262 |
| 3. Umsatzsteuerbarkeit des Devisen- und Sortengeschäfts | 263 |
| II. Übertragung virtueller Währung im Regelungskonzept der Umsatzsteuer | 267 |
| 1. Lieferung | 267 |
| 2. Sonstige Leistung | 269 |
| a) Übertragung von Nominalwertgutscheinen als Vergleichsfall | 270 |
| b) Entscheidung des EuGH in der Rechtssache Hedqvist | 275 |
| c) Stellungnahme zur Einordnung virtueller Währungen | 277 |
| C. Bemessungsgrundlage bei Zahlung mit virtueller Währung (§ 10 UStG) | 280 |
| I. Entgelt in der Systematik des Umsatzsteuergesetzes | 280 |
| II. Bewertung des Entgelts und Umrechnung in einen Euronominalbetrag | 281 |
| 1. Bewertung analog Tauschgrundsätzen (§ 10 Abs.2 S.2 UStG) | 282 |
| a) Bewertung mit dem gemeinen Wert der virtuellen Währung | 282 |
| b) Bewertung mit dem „subjektiven Wert“ nach Aufwand des Leistenden | 283 |
| 2. Bewertung analog Fremdwährungsumrechnung (§ 16 Abs.6 UStG) | 286 |
| a) Bewertungszeitpunkt | 286 |
| b) Verfassungsrechtliche Überprüfung | 287 |
| D. Steuerbefreiungen für Geschäfte mit virtueller Währung | 289 |
| I. Allgemeines zur Auslegung | 289 |
| II. Die einzelnen Befreiungstatbestände | 291 |
| 1. Umsätze mit (gesetzlichen) Zahlungsmitteln (§ 4 Nr.8 Buchst. b UStG) | 291 |
| a) Staatliche Theorie des Geldes | 291 |
| b) Ökonomisch-funktionale Betrachtung | 292 |
| 2. Umsätze im Geschäft mit Forderungen (§ 4 Nr.8 Buchst. c UStG) | 295 |
| 3. Umsätze im Zahlungsverkehr (§ 4 Nr.8 Buchst. d UStG) | 296 |
| § 12. Sonderfragen des Minings | 298 |
| A. Unternehmereigenschaft (§ 2 Abs.1 UStG) | 298 |
| B. Sonstige Leistung gegen Entgelt (§ 1 Abs.1 Nr.1 UStG) | 301 |

| | |
|---|------------|
| I. Leistung durch Mining | 301 |
| 1. Inhalt der Leistung | 302 |
| 2. Empfänger der Leistung | 303 |
| II. Leistung gegen Entgelt | 305 |
| 1. Verknüpfung zwischen Leistung und Entgelt | 305 |
| 2. Einordnung des Minings | 307 |
| III. Hilfsweise: Steuerbefreiungen für Umsätze aus dem Mining | 310 |
| Teil 7. Schlussbetrachtung | 311 |
| § 13. Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse | 311 |
| A. Ökonomie | 311 |
| B. Rechtsmethodik | 312 |
| C. Verfassungsrecht | 313 |
| D. Einkommensteuer | 314 |
| E. Umsatzsteuer | 318 |
| Paragrafenverzeichnis | 321 |
| Stichwortverzeichnis | 323 |