

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

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Inhaltsübersicht .....	VII
Abkürzungsverzeichnis .....	XV
Literaturverzeichnis .....	XXI
<b>Teil 1. Einführung</b> .....	<b>1</b>
§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 Bitcoinguthabens .....	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
<b>Teil 2. Ökonomische Grundlagen des Geldes</b> .....	<b>31</b>
§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
<b>Teil 3. Rechtsmethodische Grundlagen des Geldes . . . . .</b>	<b>69</b>
§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 Annahmewang . . . . .	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

<b>Teil 4. Steuerrechtliche Grundlagen des Geldes</b> .....	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
<b>Teil 5. Virtuelle Währungen im Einkommensteuerrecht</b> .....	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
<b>Teil 6. Virtuelle Währungen im Umsatzsteuerrecht . . . . .</b>	<b>255</b>
§ 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
<b>Teil 7. Schlussbetrachtung .....</b>	<b>311</b>
§ 13. Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse .....	311
A. Ökonomie .....	311
B. Rechtsmethodik .....	312
C. Verfassungsrecht .....	313
D. Einkommensteuer .....	314
E. Umsatzsteuer .....	318
<b>Paragrafenverzeichnis .....</b>	<b>321</b>
<b>Stichwortverzeichnis .....</b>	<b>323</b>