

Reihe: Steuer, Wirtschaft und Recht · Band 233

Herausgegeben von vBP StB Prof. Dr. Johannes Georg Bischoff,
Wuppertal, Dr. Alfred Kellermann, Vorsitzender Richter (a. D.) am
BGH, Karlsruhe, Prof. (em.) Dr. Günter Sieben, Köln, und WP StB
Prof. Dr. Norbert Herzig, Köln

Dr. Rosemarie Portner

Besteuerung von Stock Options

Nationale und internationale Aspekte



INHALTSVERZEICHNIS

A. EINLEITUNG.....	1
I. Formen der Mitarbeiterbeteiligung	1
II. Aktienoptionen und Stock Options.....	2
III. Entwicklung auf dem Gebiet der Mitarbeiterbeteiligungen.....	6
B. BESTEUERUNG VON STOCK OPTIONS IM DEUTSCHEN STEUERRECHT	9
I. Rechtliche Einordnung von Optionen/Stock Options	9
1 Optionen.....	9
1.1 Ausdruck „Option“.....	9
1.2 Inhalt des Optionsgeschäfts	10
1.3 Zivilrechtliche Einordnung des Optionsgeschäfts	11
2 Stock Options	13
2.1 Kernelemente	13
2.2 Rechtsprechung der Finanzgerichte.....	15
2.3 Steuerrechtliche Literatur.....	17
2.4 Eigene Auffassung zur rechtlichen Einordnung des Optionsgeschäfts.....	17
2.4.1 Beschaffung von Aktien im Rahmen einer bedingten Kapitalerhöhung ..	18
2.4.2 Beschaffung der Aktien durch Erwerb eigener Anteile.....	20
2.4.3 Rechtliche Einordnung des Vertrags über die Optionsgewährung	21
II. Schenkung	24

1	Literaturmeinung	24
2	Rechtsprechung	25
3	Eigene Meinung	26
III.	Einkunftsart	28
1	EUREX-Optionen	28
2	Stock Options	29
2.1	Einkünfte aus nichtselbständiger Arbeit (§ 19 EStG)	31
2.1.1	Arbeitnehmer	31
2.1.2	Einräumung von Stock Options durch die Arbeitgeberin	31
(i)	Einnahmen aus nichtselbständiger Arbeit (Arbeitslohn)	32
(ii)	Geldwertes Gut.....	34
(a)	Bezugsrecht oder Anspruch auf Kauf von Aktien als Gut in Geldeswert	35
(b)	Bewertbarkeit von Stock Options aus Sicht der Rechtsprechung und der Verwaltung.....	37
(c)	Wertermittlung für Optionen/Stock Options	40
(I)	Wertermittlung von Optionen	40
(II)	Wertermittlung von Stock Options	43
(d)	Verfügungsbeschränkungen.....	45
(I)	Übertragbarkeit/Verwertbarkeit von Stock Options.....	47
(II)	Sperrfrist	47
(e)	Eigene Meinung: Stock Options als Vermögenswert.....	49
2.1.3	Einräumung von Stock Options durch die (ausländische) Muttergesellschaft	52
(i)	Arbeitslohnzahlung durch Dritten.....	52
(ii)	Echte oder unechte Drittlohnzahlung.....	59
2.1.4	Beschaffung von Aktien aufgrund einer Kapitalerhöhung	60
2.1.5	Kein Zusammenhang zwischen Entwicklung des Aktienkurses und Arbeitsleistung des Mitarbeiters	63

2.1.6	Fremdfinanzierung von Stock Options.....	65
2.2	<i>Einkünfte aus Kapitalvermögen (§ 20 EStG)?</i>	66
2.3	<i>Sonstige Einkünfte (§ 22 Abs. 1 Nr. 3 EStG)</i>	68
3	Zwischenergebnis	69
IV.	Zeitpunkt der Besteuerung	70
1	Zufluss von Arbeitslohn	70
2	Zeitpunkt der Besteuerung (nicht handelbarer) Stock Options	71
2.1	<i>Bedeutung des Besteuerungszeitpunkts</i>	71
2.2	<i>Ältere Rechtsprechung</i>	72
2.3	<i>Neue Rechtsprechung des BFH</i>	75
2.3.1	Anspruch gegen den Arbeitgeber oder gegen einen Dritten.....	75
2.3.2	Gewährung von Stock Options durch die (ausländische) Muttergesellschaft	76
2.4	<i>Finanzverwaltung und Literatur</i>	77
2.5	<i>Zeitpunkt des Wegfalls von Verwertungsbeschränkungen als Zuflusszeitpunkt?</i>	80
2.5.1	Stand der Diskussion.....	80
2.5.2	Verfügungsbeschränkungen.....	83
2.5.3	Eigene Meinung zu dem Zeitpunkt des Zuflusses	86
2.6	<i>Zeitpunkt der Besteuerung handelbarer Stock Options</i>	90
3	Steuerliche Bemessungsgrundlage	94
4	Bewertung des Vorteils aus der Gewährung von Stock Options (Sachbezug)	99
4.1	<i>Bewertung nach § 8 Abs. 2 oder § 19a EStG</i>	99
4.2	<i>Allgemeine Sachbezugsbewertungsregel (§ 8 Abs. 2 EStG)</i>	100

4.2.1	Stock Options als Sachbezug	100
(i)	Übliche Preisnachlässe	101
(ii)	Üblicher Endpreis	102
4.3	<i>Berücksichtigung von Verwertungsbeschränkungen bei der Ermittlung des üblichen Endpreises</i>	105
4.3.1	Sperrfrist	106
4.3.2	Bedingung des fortbestehenden Dienstverhältnisses	108
4.3.3	Unübertragbarkeit der Stock Options	108
4.3.4	Bewertung der durch Optionsausübung verbilligt erworbenen Aktien... ..	109
4.4	<i>(Teil-)entgeltlicher Erwerb von Stock Options und Erwerb von Stock Options die „im Geld“ sind</i>	111
4.4.1	(Teil-)entgeltlicher Erwerb	111
4.4.2	Stock Options sind „im Geld“	112
5	„Verwertung“ nicht handelbarer Stock Options	113
5.1	<i>“Squeeze-out” - Barabfindung</i>	114
5.2	<i>Unternehmensübernahme – Tausch von Stock Options</i>	115
5.3	<i>Tausch wertloser gegen werthaltige Stock Options („re-pricing“)</i>	118
5.4	<i>Übertragung von Stock Options</i>	119
5.4.1	Zurechnung von Einkünften	119
5.4.2	Zeitpunkt des Zuflusses	121
6	Zwischenergebnis	124
V.	Lohnsteuerliche Aspekte	125
1	Verpflichtung zum Lohnsteuerabzug bei Gewährung von Stock Options durch die Arbeitgeberin	125
2	Verpflichtung zum Lohnsteuerabzug bei Gewährung von Stock Options durch die (ausländische) Muttergesellschaft	126

2.1	<i>Ausgangspunkt: Die ausländische Muttergesellschaft ist nicht Arbeitgeberin</i>	126
2.2	<i>Unechter oder echter Arbeitslohn</i>	126
2.3	<i>Üblichkeit</i>	128
2.4	<i>Kenntnis der Arbeitgeberin</i>	129
3	Organschaft	131
4	Entsandtes Personal	132
5	Folgen bei Verstoß gegen die Verpflichtung zum Lohnsteuerabzug	133
5.1	<i>Rechtzeitiger Lohnsteuereinbehalt</i>	134
5.2	<i>Vollständiger Lohnsteuereinbehalt</i>	135
5.3	<i>Arbeitgeberhaftung</i>	135
5.4	<i>Strafbarkeit</i>	137
6	Zwischenergebnis	137
7	Anwendbarkeit der Tarifiermäßigung nach § 34 EStG	138
VI.	Stock Appreciation Rights/Phantom Stock	140
VII.	Besteuerung der Arbeitgeberin	142
1	Gewährung von Stock Options durch die Arbeitgeberin	142
1.1	<i>Beschaffung von Aktien im Rahmen einer bedingten Kapitalerhöhung</i>	142
1.2	<i>Erwerb eigener Anteile durch die Arbeitgeberin</i>	146
1.2.1	<i>Bedarfsbeschaffung</i>	146
1.2.2	<i>Vorratsbeschaffung</i>	147
1.2.3	<i>Programmkauf</i>	149

2	Gewährung der Stock Options durch die (ausländische) Muttergesellschaft	150
	
2.1	<i>Keine Weiterbelastung der Kosten durch die (ausländische) Muttergesellschaft</i>	150
2.2	<i>Weiterbelastung der Kosten durch die (ausländische) Muttergesellschaft.</i>	152
3	Steuerliche Abzugsfähigkeit von Verlusten aus der Veräußerung eigener Anteile	154
	
4	Stock Appreciation Rights (SARs)	155
	
5	Zwischenergebnis	155
	
VIII.	Steuerliche Behandlung der durch Optionsausübung erworbenen Aktien	157
	
1	Dividenden	157
	
2	Veräußerung der durch Optionsausübung erworbenen Aktien	157
	
C.	BESTEUERUNG VON STOCK OPTIONS BEI GRENZÜBERSCHREITENDEN SACHVERHALTEN	159
	
I.	Ausgangslage	159
	
II.	Allgemeine Aspekte	162
	
1	Grenzüberschreitende Sachverhalte	162
	
2	Arten der Mitarbeiterentsendung	163
	
3	Unbeschränkte/beschränkte Steuerpflicht	164
	
3.1	<i>Wohnsitz/gewöhnlicher Aufenthalt</i>	164
3.2	<i>Umfang der unbeschränkten Steuerpflicht</i>	164

3.3	Beschränkte Steuerpflicht.....	165
4	Doppelbesteuerung.....	165
4.1	Steueranrechnung/Steuerabzug.....	166
4.2	Auslandstätigkeitserlass	167
III.	Abkommen zur Vermeidung einer Doppelbesteuerung (Doppelbesteuerungsabkommen, DBA)	168
1	Grundregeln der DBA.....	168
2	Besteuerung der Einkünfte aus unselbständiger Arbeit (Art. 15 OECD-MA)	170
2.1	<i>Unselbständige Arbeit - Löhne, Gehälter und ähnliche Vergütungen</i>	<i>170</i>
2.2	<i>Arbeitsortprinzip.....</i>	<i>172</i>
2.3	<i>Umfang des Besteuerungsrechts im Tätigkeitsstaat.....</i>	<i>173</i>
2.4	<i>Zeitraumbezogene Aufteilung.....</i>	<i>174</i>
2.5	<i>Zuordnung zu einer in der Vergangenheit ausgeübten oder zukünftig auszuübenden Tätigkeit</i>	<i>175</i>
2.6	<i>Ausnahme von dem Arbeitsortprinzip</i>	<i>177</i>
2.6.1	<i>Nicht länger als 183 Tage.....</i>	<i>177</i>
2.6.2	<i>Vergütungen, die von einem Arbeitgeber oder für einen Arbeitgeber gezahlt werden</i>	<i>178</i>
2.6.3	<i>Vergütungen, die von einer Betriebsstätte getragen werden</i>	<i>180</i>
IV.	Diskussionspapier der OECD.....	181
1	Gründe steuerlicher Verzerrungen	181
2	Besteuerung von Stock Options zu unterschiedlichen Zeitpunkten	182
3	Stock Options als Belohnung oder als Anreiz-Lohn?	185

4 Die Aufteilung des Besteuerungsrechts zwischen den Fiski	186
4.1 Zeitraumbezogene Aufteilung	186
4.2 Leistungszeitraum.....	188
5 Vermeidung der Doppelbesteuerung bei Mehrfachansässigkeit	189
6 Die Qualifikation von Einkünften als Einkünfte aus unselbständiger Arbeit oder Veräußerungsgewinne	190
6.1 Bezug zu dem Dienstverhältnis	190
6.2 Ermittlung der Anschaffungskosten	191
6.3 Aufschub der Besteuerung bis zur Veräußerung der Aktien.....	192
7 Vermeidung der Doppelbesteuerung durch Freistellung.....	193
8 Ermittlung der Anschaffungskosten.....	193
V. Bestimmung des Leistungszeitraums bei Ausübung der Stock Options im Ruhestand?.....	195
VI. Verrechnung von Kosten aus der Gewährung von Stock Options zwischen Konzerngesellschaften	197
ABKÜRZUNGSVERZEICHNIS	201
LITERATURVERZEICHNIS	205
VERZEICHNIS DER ENTSCHEIDUNGEN	217