

Recht und Steuern aktuell

Erläuterungen und Kommentare Ausgabe Juli 2010

Die nächste Ausgabe des Mandantenbriefs wird u. a. folgende Themen behandeln:

- Verlustrücktrag aus einem verjährten Verlustentstehungsjahr in ein offenes Rücktragsjahr möglich
- Kein Abzug der auf geerbten Forderungen ruhenden latenten Einkommensteuerlast des Erben als Nachlassverbindlichkeit
- Tarifbegünstigter Gewinn aus der Veräußerung von Mitunternehmeranteilen
- Aufteilung in Arbeitslohn und Zuwendung im betrieblichen Interesse

Redaktionsschluss für den Mandantenbrief Juli 2010 war der 2. Juni 2010.

Ihre
Redaktion Mandantenbrief

Inhaltsverzeichnis

| | | | |
|--|----|---|----|
| Termine Juli 2010 | 5 | Teilbetriebsveräußerung nur bei vollständiger Aufgabe der Tätigkeit | 17 |
| Termine August 2010 | 6 | Überschussprognose bei nur halbjähriger Ferienhausvermietung | 17 |
| Zahlungsverzug: Höhe der Verzugszinsen | 7 | Vermögensermittlung beim Unterhaltsempfänger | 17 |
| Ermittlungspflicht des Finanzamts vor einer öffentlichen Zustellung | 8 | Zeitpunkt der Realisierung von Verlusten aus Gesellschafterforderungen erst mit Beendigung der Gesellschaft | 18 |
| Schwerbehindertenzusatzurlaub und Tarifyurlaub bei Krankheit | 9 | Ein-Unternehmer-Personengesellschaft nicht gewerbesteuerpflichtig | 18 |
| Zulässige Unterscheidung aufgrund des Geschlechts | 9 | Unzulässige Fortsetzung einer GmbH nach Ablehnung der Insolvenzeröffnung mangels Masse | 18 |
| EuGH erklärt Bestimmung des deutschen Erbschaftsteuergesetzes für europarechtswidrig | 9 | Grundsteuerpflicht bei Ausführung von Hoheitsaufgaben durch private Unternehmer | 19 |
| Kosten der Erbaueinandersetzung sind abzugsfähige Verbindlichkeiten des Nachlasses | 10 | Maßgeblichkeit von zulässigem Gesamtgewicht und Nutzlast für Pkw-Besteuerung | 19 |
| Alleinerbe kann Beerdigungskosten nicht als dauernde Last abziehen | 10 | Vermittlungstätigkeit gesetzlicher Krankenversicherungen für private Zusatzversicherungsverträge als Betrieb gewerblicher Art körperschaftsteuerpflichtig | 20 |
| Kein Auskunftsanspruch nach Abschluss des Besteuerungsverfahrens | 10 | Im Besteuerungsverfahren entfalten Entscheidungen der Sozialversicherungsträger Bindungswirkung | 20 |
| Nachträglicher Wegfall der Steuerbefreiung wegen insolvenzbedingter Veräußerung von Betriebsvermögen | 11 | „Ca.“-Zusatz im Mietvertrag ist bei wesentlicher Wohnflächenabweichung unerheblich | 21 |
| Trotz Veräußerung eines zugewendeten, mit einem Nießbrauch belasteten Gegenstands kann die Steuer weiterhin gestundet werden | 11 | Eigenbedarfskündigung zulässig bei geplanter Wohnungsnutzung durch volljährig gewordenes Kind | 21 |
| Abtretung von Lebensversicherungsansprüchen zur Darlehenssicherung kann steuerschädlich sein | 12 | Keine Rückerstattung der Anzahlung bei Stornierung einer Ferienwohnung | 21 |
| AfA bei Gebäuden auf fremdem Grund und Boden | 12 | Beitragsnachforderungen zur gesetzlichen Sozialversicherung sind nach Betriebsprüfungen sofort vollziehbar | 22 |
| Anforderungen an den Nachweis von Bewirtungsaufwendungen | 12 | Änderung der Bemessungsgrundlage beim Verkauf einer Gewerbeimmobilie | 22 |
| Ausbildungsplatzsuchendes Kind mit eigenem Kind | 13 | Auch in Rechnungen von „Kleinstunternehmern“ konkrete Leistungsbeschreibung für die Vorsteuerabzugsberechtigung erforderlich | 23 |
| Bei privater Nutzung mehrerer betrieblicher Fahrzeuge durch ausschließlich eine Person ist die 1 %-Regel für jedes Fahrzeug anzuwenden | 13 | Dinner-Show: Restaurationsleistungen und künstlerische Leistungen sind umsatzsteuerlich jeweils eigenständige Leistungen | 23 |
| Eine Einkünfterzielungsabsicht bei einer leer stehenden Wohnung liegt nur bei ernsthaften und nachhaltigen Vermietungsbemühungen vor | 14 | Orchestermusiker kann gegenüber seinem Orchester umsatzsteuerfreie Leistungen erbringen | 23 |
| GmbH-Beteiligung als notwendiges Betriebsvermögen eines Bildjournalisten | 14 | Vorsteueraufteilung bei Baumaßnahmen von deren Einordnung als Herstellungs- oder Erhaltungsaufwand abhängig | 24 |
| Keine Berichtigungsmöglichkeit wegen offenkundiger Unrichtigkeit bei versehentlich nicht als Werbungskosten erklärten Umsatzsteuer-Zahlungen | 15 | Zusammenfassende Meldung muss ab Juli 2010 früher abgegeben werden | 24 |
| Kindergeld: Ende der Ausbildung ist maßgebend | 15 | Ausgleich des steuerlichen Nachteils eines unterhaltsberechtigten früheren Ehegatten | 25 |
| Kosten für Abhol- und Bringfahrten für in Ausbildung befindliche volljährige Kinder | 16 | | |
| Rückstellungen für Pensionen, deren Höhe sich nach dem Jahresverdienst richtet, dürfen nur ohne später vereinbarte Tantiemen bewertet werden | 16 | | |
| Steuerliches Treuhandverhältnis nur bei Weisungsrecht des Treugebers | 16 | | |

Leitungswasserschaden:
Versicherungsnehmer hat auch Anspruch auf
Schadensregulierung bezüglich der durch

Sanierungsarbeiten kontaminierten
Geschäftsware

25

Alphabetisches Inhaltsverzeichnis

| | | | |
|--|----|---|----|
| Abtretung von Lebensversicherungsansprüchen zur Darlehenssicherung kann steuerschädlich sein | 12 | Kindergeld - Ende der Ausbildung ist maßgebend..... | 15 |
| AfA bei Gebäuden auf fremdem Grund und Boden..... | 12 | Kosten der Erbauseinandersetzung sind abzugsfähige Verbindlichkeiten des Nachlasses.. | 10 |
| Alleinerbe kann Beerdigungskosten nicht als dauernde Last abziehen | 10 | Kosten für Abhol- und Bringfahrten für in Ausbildung befindliche volljährige Kinder..... | 16 |
| Änderung der Bemessungsgrundlage beim Verkauf einer Gewerbeimmobilie | 22 | Leitungswasserschaden - Versicherungsnehmer hat auch Anspruch auf Schadensregulierung bezüglich der durch Sanierungsarbeiten kontaminierten Geschäftsware..... | 25 |
| Anforderungen an den Nachweis von Bewirtungsaufwendungen | 12 | Maßgeblichkeit von zulässigem Gesamtgewicht und Nutzlast für Pkw-Besteuerung | 19 |
| Auch in Rechnungen von "Kleinstunternehmern" konkrete Leistungsbeschreibung für die Vorsteuerabzugsberechtigung erforderlich | 23 | Nachträglicher Wegfall der Steuerbefreiung wegen insolvenzbedingter Veräußerung von Betriebsvermögen | 11 |
| Ausbildungsplatzsuchendes Kind mit eigenem Kind..... | 13 | Orchestermusiker kann gegenüber seinem Orchester umsatzsteuerfreie Leistungen erbringen | 23 |
| Ausgleich des steuerlichen Nachteils eines unterhaltsberechtigten früheren Ehegatten..... | 25 | Rückstellungen für Pensionen, deren Höhe sich nach dem Jahresverdienst richtet, dürfen nur ohne später vereinbarte Tantiemen bewertet werden..... | 16 |
| Bei privater Nutzung mehrerer betrieblicher Fahrzeuge durch ausschließlich eine Person ist die 1 %-Regel für jedes Fahrzeug anzuwenden ... | 13 | Schwerbehindertenzusatzurlaub und Tarifurlaub bei Krankheit..... | 9 |
| Beitragsnachforderungen zur gesetzlichen Sozialversicherung sind nach Betriebsprüfungen sofort vollziehbar | 22 | Steuerliches Treuhandverhältnis nur bei Weisungsrecht des Treugebers | 16 |
| "Ca."-Zusatz im Mietvertrag ist bei wesentlicher Wohnflächenabweichung unerheblich..... | 21 | Teilbetriebsveräußerung nur bei vollständiger Aufgabe der Tätigkeit | 17 |
| Dinner-Show - Restaurationsleistungen und künstlerische Leistungen sind umsatzsteuerlich jeweils eigenständige Leistungen..... | 23 | Termine August 2010 | 6 |
| Eigenbedarfskündigung zulässig bei geplanter Wohnungsnutzung durch volljährig gewordenes Kind..... | 21 | Termine Juli 2010..... | 5 |
| Eine Einkünfteerzielungsabsicht bei einer leer stehenden Wohnung liegt nur bei ernsthaften und nachhaltigen Vermietungsbemühungen vor... | 14 | Trotz Veräußerung eines zugewendeten, mit einem Nießbrauch belasteten Gegenstands kann die Steuer weiterhin gestundet werden | 11 |
| Ein-Unternehmer-Personengesellschaft nicht gewerbesteuerpflichtig | 18 | Überschussprognose bei nur halbjähriger Ferienhausvermietung..... | 17 |
| Ermittlungspflicht des Finanzamts vor einer öffentlichen Zustellung | 8 | Unzulässige Fortsetzung einer GmbH nach Ablehnung der Insolvenzeröffnung mangels Masse..... | 18 |
| EuGH erklärt Bestimmung des deutschen Erbschaftsteuergesetzes für europarechtswidrig | 9 | Vermittlungstätigkeit gesetzlicher Krankenversicherungen für private Zusatzversicherungsverträge als Betrieb gewerblicher Art körperschaftsteuerpflichtig | 20 |
| GmbH-Beteiligung als notwendiges Betriebsvermögen eines Bildjournalisten..... | 14 | Vermögensermittlung beim Unterhaltsempfänger | 17 |
| Grundsteuerpflicht bei Ausführung von Hoheitsaufgaben durch private Unternehmer | 19 | Vorsteueraufteilung bei Baumaßnahmen von deren Einordnung als Herstellungs- oder Erhaltungsaufwand abhängig..... | 24 |
| Im Besteuerungsverfahren entfalten Entscheidungen der Sozialversicherungsträger Bindungswirkung..... | 20 | Zahlungsverzug - Höhe der Verzugszinsen | 7 |
| Kein Auskunftsanspruch nach Abschluss des Besteuerungsverfahrens | 10 | Zeitpunkt der Realisierung von Verlusten aus Gesellschafterforderungen erst mit Beendigung der Gesellschaft | 18 |
| Keine Berichtigungsmöglichkeit wegen offener Unrichtigkeit bei versehentlich nicht als Werbungskosten erklärten Umsatzsteuer-Zahlungen | 15 | Zulässige Unterscheidung aufgrund des Geschlechts | 9 |
| Keine Rückerstattung der Anzahlung bei Stornierung einer Ferienwohnung..... | 21 | Zusammenfassende Meldung muss ab Juli 2010 früher abgegeben werden..... | 24 |

Termine Juli 2010

Bitte beachten Sie die folgenden Termine, zu denen die Steuern fällig werden:

| Steuerart | Fälligkeit | Ende der Schonfrist bei Zahlung durch | |
|--|--|---------------------------------------|---------------------|
| | | Überweisung ¹ | Scheck ² |
| Lohnsteuer, Kirchensteuer, Solidaritätszuschlag ³ | 12.7.2010 | 15.7.2010 | 9.7.2010 |
| Kapitalertragsteuer, Solidaritätszuschlag | Ab dem 1.1.2005 ist die Kapitalertragsteuer sowie der darauf entfallende Solidaritätszuschlag zeitgleich mit einer erfolgten Gewinnausschüttung an den Anteilseigner an das zuständige Finanzamt abzuführen. | | |
| Umsatzsteuer ⁴ | 12.7.2010 | 15.7.2010 | 9.7.2010 |
| Sozialversicherung ⁵ | 28.7.2010 | entfällt | entfällt |

¹ Umsatzsteuervoranmeldungen und Lohnsteueranmeldungen müssen grundsätzlich bis zum 10. des dem Anmeldezeitraum folgenden Monats (auf elektronischem Weg) abgegeben werden. Fällt der 10. auf einen Samstag, Sonntag oder Feiertag, ist der nächste Werktag der Stichtag. Bei einer Säumnis der Zahlung bis zu drei Tagen werden keine Säumniszuschläge erhoben. Eine Überweisung muss so frühzeitig erfolgen, dass die Wertstellung auf dem Konto des Finanzamts am Tag der Fälligkeit erfolgt.

² Bei Zahlung durch Scheck ist zu beachten, dass die Zahlung erst drei Tage nach Eingang des Schecks beim Finanzamt als erfolgt gilt. Es sollte stattdessen eine Einzugsermächtigung erteilt werden.

³ Für den abgelaufenen Monat, bei Vierteljahreszahlern für das abgelaufene Kalendervierteljahr.

⁴ Für den abgelaufenen Monat; bei Dauerfristverlängerung für den vorletzten Monat, bei Vierteljahreszahlern ohne Fristverlängerung für das abgelaufene Kalendervierteljahr.

⁵ Die Fälligkeitsregelungen der Sozialversicherungsbeiträge sind einheitlich auf den drittletzten Bankarbeitstag des laufenden Monats vorgezogen worden. Um Säumniszuschläge zu vermeiden, empfiehlt sich das Lastschriftverfahren. Bei allen Krankenkassen gilt ein einheitlicher Abgabetermin für die Beitragsnachweise. Diese müssen dann bis spätestens zwei Arbeitstage vor Fälligkeit (d. h. am 26.7.2010) an die jeweilige Einzugsstelle übermittelt werden. Wird die Lohnbuchführung durch extern Beauftragte erledigt, sollten die Lohn- und Gehaltsdaten etwa 10 Tage vor dem Fälligkeitstermin an den Beauftragten übermittelt werden. Dies gilt insbesondere, wenn die Fälligkeit auf einen Montag oder auf einen Tag nach Feiertagen fällt.

Termine August 2010

Bitte beachten Sie die folgenden Termine, zu denen die Steuern und Sozialversicherungsbeiträge fällig werden:

| Steuerart | Fälligkeit | Ende der Schonfrist bei Zahlung durch | |
|--|--|---------------------------------------|---------------------|
| | | Überweisung ¹ | Scheck ² |
| Lohnsteuer, Kirchensteuer, Solidaritätszuschlag ³ | 10.8.2010 | 13.8.2010 | 6.8.2010 |
| Kapitalertragsteuer, Solidaritätszuschlag | Ab dem 1.1.2005 ist die Kapitalertragsteuer sowie der darauf entfallende Solidaritätszuschlag zeitgleich mit einer erfolgten Gewinnausschüttung an den Anteilseigner an das zuständige Finanzamt abzuführen. | | |
| Umsatzsteuer ⁴ | 10.8.2010 | 13.8.2010 | 6.8.2010 |
| Gewerbsteuer | 16.8.2010 | 19.8.2010 | 12.8.2010 |
| Grundsteuer | 16.8.2010 | 19.8.2010 | 12.8.2010 |
| Sozialversicherung ⁵ | 27.8.2010 | entfällt | entfällt |

¹ Umsatzsteuervoranmeldungen und Lohnsteueranmeldungen müssen grundsätzlich bis zum 10. des dem Anmeldezeitraum folgenden Monats (auf elektronischem Weg) abgegeben werden. Fällt der 10. auf einen Samstag, Sonntag oder Feiertag, ist der nächste Werktag der Stichtag. Bei einer Säumnis der Zahlung bis zu drei Tagen werden keine Säumniszuschläge erhoben. Eine Überweisung muss so frühzeitig erfolgen, dass die Wertstellung auf dem Konto des Finanzamts am Tag der Fälligkeit erfolgt.

² Bei Zahlung durch Scheck ist zu beachten, dass die Zahlung erst drei Tage nach Eingang des Schecks beim Finanzamt als erfolgt gilt. Es sollte stattdessen eine Einzugsermächtigung erteilt werden.

³ Für den abgelaufenen Monat.

⁴ Für den abgelaufenen Monat; bei Dauerfristverlängerung für den vorletzten Monat; bei Vierteljahreszahlern mit Dauerfristverlängerung für das vorangegangene Kalendervierteljahr.

⁵ Die Fälligkeitsregelungen der Sozialversicherungsbeiträge sind einheitlich auf den drittletzten Bankarbeitstag des laufenden Monats vorgezogen worden. Um Säumniszuschläge zu vermeiden, empfiehlt sich das Lastschriftverfahren. Bei allen Krankenkassen gilt ein einheitlicher Abgabetermin für die Beitragsnachweise. Diese müssen dann bis spätestens zwei Arbeitstage vor Fälligkeit (d. h. am 25.8.2010) an die jeweilige Einzugsstelle übermittelt werden. Wird die Lohnbuchführung durch extern Beauftragte erledigt, sollten die Lohn- und Gehaltsdaten etwa 10 Tage vor dem Fälligkeitstermin an den Beauftragten übermittelt werden. Dies gilt insbesondere, wenn die Fälligkeit auf einen Montag oder auf einen Tag nach Feiertagen fällt.

Zahlungsverzug: Höhe der Verzugszinsen

Der Gläubiger kann nach dem Eintritt der Fälligkeit seines Anspruchs den Schuldner durch eine Mahnung in Verzug setzen.¹ Der Mahnung gleichgestellt sind die Klageerhebung sowie der Mahnbescheid.²

Einer Mahnung bedarf es nicht, wenn

- für die Leistung eine Zeit nach dem Kalender bestimmt ist,
- die Leistung an ein vorausgehendes Ereignis anknüpft,
- der Schuldner die Leistung verweigert,
- besondere Gründe den sofortigen Eintritt des Verzugs rechtfertigen.³

Bei Entgeltforderungen tritt Verzug spätestens 30 Tage nach Fälligkeit und Zugang einer Rechnung ein; dies gilt gegenüber einem Schuldner, der Verbraucher ist, allerdings nur, wenn hierauf in der Rechnung besonders hingewiesen wurde.⁴

Im Streitfall muss allerdings der Gläubiger den Zugang der Rechnung (nötigenfalls auch den darauf enthaltenen Verbraucherhinweis) bzw. den Zugang der Mahnung beweisen.

Während des Verzugs ist eine Geldschuld zu verzinsen.⁵ Der Verzugszinssatz beträgt für das Jahr fünf Prozentpunkte bzw. für Rechtsgeschäfte, an denen Verbraucher nicht beteiligt sind, acht Prozentpunkte über dem Basiszinssatz.⁶

Der Basiszinssatz verändert sich zum 1. Januar und 1. Juli eines jeden Jahres um die Prozentpunkte, um welche die Bezugsgröße seit der letzten Veränderung des Basiszinssatzes gestiegen oder gefallen ist. Bezugsgröße ist der Zinssatz für die jüngste Hauptrefinanzierungsoperation der Europäischen Zentralbank vor dem ersten Kalendertag des betreffenden Halbjahres.⁷

Aktuelle Basis- bzw. Verzugszinssätze ab 1.1.2008:

| Zeitraum | Basiszinssatz | Verzugszinssatz | Verzugszinssatz für Rechtsgeschäfte ohne Verbraucherbeteiligung |
|---------------------|---------------|-----------------|---|
| 1.1. bis 30.6.2008 | 3,32 % | 8,32 % | 11,32 % |
| 1.7. bis 31.12.2008 | 3,19 % | 8,19 % | 11,19 % |
| 1.1. bis 30.6.2009 | 1,62 % | 6,62 % | 9,62 % |
| 1.7. bis 31.12.2009 | 0,12 % | 5,12 % | 8,12 % |
| 1.1. bis 30.6.2010 | 0,12 % | 5,12 % | 8,12 % |

¹ § 286 Abs. 1 S. 1 BGB.

² § 286 Abs. 1 S. 2 BGB.

³ § 286 Abs. 2 BGB.

⁴ § 286 Abs. 3 S. 1 BGB.

⁵ § 288 Abs. 1 S. 1 BGB.

⁶ § 288 Abs. 1 S. 2 bzw. Abs. 2 BGB.

⁷ § 247 Abs. 1 S. 2, 3 BGB.

Ermittlungspflicht des Finanzamts vor einer öffentlichen Zustellung

Kennt das Finanzamt die Adresse eines z. B. im Ausland lebenden Steuerbürgers nicht, darf es nicht ohne weitere Bemühungen einen Steuerbescheid öffentlich zustellen. Die vom Bundesverfassungsgericht zu dieser Frage gezogenen engen Grenzen gelten auch für das Besteuerungsverfahren. Die öffentliche Zustellung darf nur als allerletztes Mittel eingesetzt werden, um einen Verwaltungsakt bekannt zu geben.

Bestehen z. B. mit einem Staat Übereinkommen zur zwischenstaatlichen Amtshilfe, muss die Finanzbehörde zunächst versuchen, auf diesem Wege die Anschrift eines Bescheidempfängers zu ermitteln. Erst wenn alle Versuche gescheitert sind, so an die notwendigen Informationen zu gelangen, darf eine öffentliche Zustellung vorgenommen werden.

Anders wäre dies zu beurteilen, wenn ein offensichtlicher Fall der „Auslandsflucht“ vorliegt, also sich der Bescheidempfänger ohne nähere Angaben in das Ausland abgesetzt hat. In einem solchen Fall lässt die Rechtsprechung eine öffentliche Zustellung in einem wesentlich weiteren Rahmen zu.

(Quelle: Urteil des Bundesfinanzhofs¹)

¹ BFH, Urt. v. 9.12.2009, X R 54/06, DB 2010, S. 884, LEXinform 0587700.

Schwerbehindertenzusatzurlaub und Tarifurlaub bei Krankheit

Nach der neueren Rechtsprechung des Bundesarbeitsgerichts¹ muss bei Beendigung des Arbeitsverhältnisses der vierwöchige gesetzliche Mindesturlaub auch dann finanziell abgegolten werden, wenn der Arbeitnehmer bis zum Ende des Übertragungszeitraums arbeitsunfähig krank ist. Umstritten war bisher, ob dies auch für den Schwerbehindertenzusatzurlaub und den über den gesetzlichen Mindesturlaub hinaus gehenden Urlaubsanspruch gilt.

Diese Frage ist nunmehr durch ein Urteil des Bundesarbeitsgerichts² entschieden.

Danach teilt der Anspruch auf Schwerbehindertenzusatzurlaub das rechtliche Schicksal des Mindesturlaubsanspruchs, d. h. beide Ansprüche sind am Ende des Arbeitsverhältnisses auch dann abzugelten, wenn der Arbeitnehmer arbeitsunfähig ist. Demgegenüber gehen Ansprüche auf Abgeltung des tariflichen Mehrurlaubs beim Vorliegen einer entsprechenden tarifvertraglichen Regelung am Ende des tariflichen Übertragungszeitraums unter.

Zulässige Unterscheidung aufgrund des Geschlechts

Wenn eine Gemeinde die Stelle der kommunalen Gleichstellungsbeauftragten besetzen will, darf sie die Bewerberauswahl auf Frauen beschränken, wenn die Gleichstellungsbeauftragte vorwiegend Maßnahmen zu frauen- und Mädchenspezifischen Themen initiieren und Opfer von Frauendiskriminierung unterstützen soll. Eine entsprechende Stellenausschreibung ist keine Diskriminierung männlicher Bewerber³ und löst deshalb auch keine Entschädigungspflicht für männliche Bewerber aus.⁴ Dies hat das Bundesarbeitsgericht⁵ entschieden.

EuGH erklärt Bestimmung des deutschen Erbschaftsteuergesetzes für europarechtswidrig

Eine Mutter schenkte ihrer Tochter ein bebautes Grundstück in Düsseldorf. Da beide seit Jahren in den Niederlanden wohnten, waren sie in Deutschland nicht unbeschränkt steuerpflichtig. Das Finanzamt berücksichtigte bei der Festsetzung der Schenkungsteuer lediglich einen Freibetrag von 1.100 € (ab 2009 beträgt der Freibetrag 2.000 €). Aufgrund der Klage gegen den Schenkungsteuerbescheid legte das Finanzgericht die Sache dem Europäischen Gerichtshof (EuGH) vor.

Der EuGH⁶ stellte fest, dass auch Schenkungen unter den Begriff des Kapitalverkehrs fallen. Das Gericht verneint auch das Vorliegen eines Rechtfertigungsgrunds für die unterschiedliche Behandlung von Personen, die nicht im Inland wohnen. Deshalb ist in vorstehenden Sachverhalten der höhere Freibetrag von 205.000 € (ab 2009 = 400.000 €) zu gewähren.

¹ BAG, Ur. v. 24.3.2009, 9 AZR 983/07, LEXinform 1554522, Pressemitteilung 31/09, LEXinform 0432925.

² BAG, Ur. v. 23.3.2010, 9 AZR 128/09, Pressemitteilung 25/10, DB 12/2010, S. M 22, LEXinform 0435086.

³ § 8 Abs. 1 AGG.

⁴ § 15 Abs. 2 AGG.

⁵ BAG, Ur. v. 18.3.2010, 8 AZR 77/09, Pressemitteilung 24/10, DB 12/2010, S. M 22, LEXinform 0435058.

⁶ EuGH, Ur. v. 22.4.2010, C-510/08, DStR 2010, S. 861, DB 2010, S. 931, LEXinform 0589214.

Kosten der Erbauseinandersetzung sind abzugsfähige Verbindlichkeiten des Nachlasses

Kosten, die dem Erwerber eines Nachlasses unmittelbar mit seiner Abwicklung, Regelung oder Verteilung entstehen, sind als Verbindlichkeiten des Nachlasses abzugsfähig.¹ Dazu gehören nach einem Urteil des Bundesfinanzhofs² auch die Aufwendungen für eine Erbauseinandersetzung. Dies sind insbesondere:

- Kosten für einen Sachverständigen zur Bewertung der Nachlassgegenstände
- Notariats- und Gerichtskosten für die Übertragung der Nachlassgegenstände, vor allem Grundstücke
- Aufwendungen für die anwaltliche Beratung sowie die außergerichtliche und gerichtliche Vertretung bei der Erbauseinandersetzung
- bei einem Rechtsstreit über die Erbauseinandersetzung anfallende Gerichtskosten

Für die volle Anerkennung der Gutachterkosten zur Verkehrswertermittlung eines Grundstücks ist unerheblich, dass das Gutachten auch bei der Erstellung der Erbschaftsteuererklärung verwendet wird. Dies gilt gleichermaßen, wenn die Aufwendungen in einem zivilrechtlichen Klageverfahren eines Pflichtteilsberechtigten gegen den Erben anfallen.

Demgegenüber sind von einem Erben aufgewendete Kosten für einen Rechtsstreit, der die zu zahlende eigene Erbschaftsteuer betrifft, nicht abzugsfähig.

Alleinerbe kann Beerdigungskosten nicht als dauernde Last abziehen

Der Bundesfinanzhof³ hat seine Rechtsprechung bestätigt, dass der Alleinerbe, der sich als Vermögensübernehmer gegenüber dem Vermögensübergeber verpflichtet hat, die Kosten einer standesgemäßen Beerdigung zu übernehmen, die Bestattungskosten nicht als dauernde Last abziehen kann.

Kein Auskunftsanspruch nach Abschluss des Besteuerungsverfahrens

Drei Kinder wurden Erben nach dem Tod ihres Vaters. Eine Erbschaftsteuererklärung wurde nicht abgegeben. Das Finanzamt hatte nach einer Prüfung von Amts wegen von einer Festsetzung der Erbschaftsteuer abgesehen, die Freibeträge waren nicht überschritten. Nach Antritt der Erbschaft gerieten die Kinder in Streit über den ihnen zustehenden Erbanteil. Im Zuge dieses Rechtsstreits verlangte eines der Kinder Einsicht in die Akten des Finanzamts über die von Kreditinstituten dort eingereichten Anzeigen über Bankguthaben. Der Antrag wurde abgelehnt und die Richtigkeit des finanzamtlichen Vorgehens vom Bundesfinanzhof⁴ bestätigt.

Das Besteuerungsverfahren ist nach amtsinterner Feststellung der Steuerfreiheit des Nachlasses abgeschlossen, wenn es nicht zu einem Rechtsbehelf kommt. Danach besteht für die beteiligten Erben kein berechtigtes Interesse mehr auf Einsicht in die Akten des Finanzamts. Das Einsichtsrecht besteht nur bis zum Abschluss des Verwaltungsverfahrens.

Der Auskunftsanspruch kann auch nicht mit einer Verpflichtung des Finanzamts nach den Grundsätzen von Treu und Glauben durchgesetzt werden. Die gewünschten Unterlagen wurden nicht zur Wahrung von Rechten gegenüber dem Finanzamt benötigt. Sie sollten als Beweismittel im Rahmen eines Erbschaftsstreits dienen. Eine Treupflicht des Finanzamts kann aber nicht zur Unterstützung verfahrensfremder Zwecke herangezogen werden.

¹ § 10 Abs. 5 Nr. 3 ErbStG.

² BFH, Urt. v. 9.12.2009, II R 37/08, DStR 2010, S. 866, DB 2010, S. 933, LEXinform 0179416.

³ BFH, Urt. v. 19.1.2010, X R 32/09, DStR 2010, S. 971, LEXinform 0179966.

⁴ BFH, Urt. v. 23.2.2010, VII R 19/09, DB 2010, S. 882, LEXinform 0927315.

Nachträglicher Wegfall der Steuerbefreiung wegen insolvenzbedingter Veräußerung von Betriebsvermögen

Die schenkweise Übertragung oder der Übergang von Betriebsvermögen im Erbfall sind unter bestimmten Voraussetzungen erbschaftsteuerlich begünstigt. Eine der Voraussetzungen ist, dass der Betrieb von dem Erwerber mindestens fünf Jahre fortgeführt wird. Die Steuervergünstigung entfällt rückwirkend, wenn während dieser Zeit der begünstigte Betrieb oder der Anteil daran veräußert wird. Gleiches gilt für eine Einstellung des Betriebs oder die Entnahme wesentlicher Betriebsgrundlagen in das Privatvermögen.

Der Bundesfinanzhof¹ hat entschieden, dass die Steuerbefreiung auch dann rückwirkend wegfällt, wenn innerhalb der Fünfjahresfrist über das Vermögen des Unternehmens das Insolvenzverfahren eröffnet und das Betriebsvermögen durch den Insolvenzverwalter an einen Investor veräußert wird. Dieser Umstand rechtfertigt weder aus sachlichen noch aus persönlichen Gründen einen Erlass der nun nachzuerhebenden Erbschaftsteuer.

Hinweis: Nach neuem Erbschaftsteuerrecht gelten andere Behaltensfristen.

Trotz Veräußerung eines zugewendeten, mit einem Nießbrauch belasteten Gegenstands kann die Steuer weiterhin gestundet werden

Wenden Eltern ihren Kindern Vermögenswerte zu, ist der Vorbehalt eines Nießbrauchs ein gängiges Gestaltungsmittel. Manche komplizierten Gestaltungen sind steuerlich nicht so einfach zu handhaben, wie der folgende Fall zeigt:

Im Jahr 1998 schenkte ein Vater seinem Sohn 23.000 Aktien und behielt sich den Nießbrauch an den Aktien vor. Bei Veräußerung der Aktien sollte sich der Nießbrauch auch auf alle Erträge der Vermögenswerte erstrecken, die an die Stelle der jeweils veräußerten Aktien treten. Laut Schenkungsvertrag war der Sohn im Falle einer Veräußerung verpflichtet, den Erlös abzüglich der durch den Verkauf veranlassten Steuern in eine noch zu gründende gemeinsame Personengesellschaft einzubringen. Dies geschah ein Jahr später, nachdem der Sohn die Aktien für über drei Millionen DM veräußert hatte. Gleichzeitig räumte der Vater seinem Sohn einen Gewinnvorab aus dem Gewinn der Personengesellschaft von 75.000 DM ein und verzichtete insoweit auf seinen Nießbrauch am Veräußerungserlös. Sohn und Finanzamt stritten nun, wie die Vorgänge zu besteuern sind.

Der Erwerb von Vermögen, dessen Nutzungen dem Schenker zustehen, wurde bis zum Jahr 2008 ohne Berücksichtigung dieser Belastung (im konkreten Fall des Nießbrauchs) besteuert. Dieses Abzugsverbot wurde dadurch abgemildert, dass die Steuer, soweit sie auf das mit dem Nießbrauch belastete Vermögen entfiel, bis zum Erlöschen des Nießbrauchs zinslos zu stunden war. Grundsätzlich endete die Stundung vorzeitig, wenn der Erwerber das belastete Vermögen vor dem Erlöschen des Nießbrauchs veräußerte. Da sich der Vater aber für den Fall der Veräußerung der Aktien die Fortsetzung des Nießbrauchs am Veräußerungserlös bereits in der Schenkungsabrede ausbedungen hatte, musste das Finanzamt die Steuer weiterhin stunden. Der Sohn war weiterhin mit einem Nießbrauch beschwert, wobei lediglich der belastete Gegenstand (Beteiligung an der Personengesellschaft anstatt Aktien) ausgewechselt wurde. Aufgehoben werden musste die Stundung insoweit, als der Sohn den Veräußerungserlös aus dem Aktienverkauf abzüglich Steuern in die Personengesellschaft eingebracht und als der Vater in Höhe von 75.000 DM auf seinen Nießbrauch verzichtet hatte.

Hinweis: Durch die Reform der Erbschaftsteuer ist für erbschaftsteuerliche Erwerbe nach dem 31.12.2008 das Abzugsverbot des Nießbrauchs und die damit korrespondierende Stundung der Steuer aufgehoben worden. Die Nießbrauchslast ist nun wie eine Gegenleistung abzugsfähig.

(Quelle: Urteil des Bundesfinanzhofs²)

¹ BFH, Urt. v. 4.2.2010, II R 25/08, DStR 2010, S. 805, DB 2010, S. 880, LEXinform 0179057.

² BFH, Urt. v. 11.11.2009, II R 31/07, BFH/NV 2010, S. 1029, DStRE 2010, S. 482, LEXinform 0588528.

Abtretung von Lebensversicherungsansprüchen zur Darlehenssicherung kann steuerschädlich sein

Die Abtretung von Lebensversicherungsansprüchen ab dem 14.2.1992 kann steuerschädlich sein. In diesem Fall ist bei Fälligkeit der Lebensversicherung ein festzustellender Betrag als Kapitaleinkünfte zu versteuern.

Der Bundesfinanzhof¹ hatte über folgenden Fall zu entscheiden: A hatte den Kaufpreis eines Mietwohnhauses 1987 durch ein Darlehen bei der B-Bank finanziert und hierfür Lebensversicherungsansprüche abgetreten. 1998 schuldete er das Darlehen von 1 Mio. DM zur C-Bank um. Bei der Darlehensauszahlung wurde ein marktübliches Disagio von 10 % einbehalten. In Höhe des Auszahlungsbetrags von 900.000 DM trat A die bisher an die B-Bank abgetretenen Lebensversicherungsansprüche nunmehr an die C-Bank ab. Das Finanzamt wertete dies als steuerschädlich, weil auch das Disagio durch die C-Bank finanziert worden war.

Das Gericht gab A Recht, weil er die Lebensversicherungsansprüche schon vor dem 14.2.1992 abgetreten hatte. Auch das 1998 vereinbarte Disagio war als übliche Finanzierungsvariante unschädlich.

Hinweis: Das Urteil hat nur noch Bedeutung für bis zum 31.12.2004 abgeschlossene Lebensversicherungsverträge.

AfA bei Gebäuden auf fremdem Grund und Boden

Gebäude auf fremdem Grund und Boden sind nach einer Entscheidung des Bundesfinanzhofs² wie ein materielles Wirtschaftsgut zu behandeln. Die Abschreibung richtet sich nach den für Gebäude geltenden Grundsätzen.

Es kommt nicht darauf an, ob die Nutzungsbefugnis auf einem unentgeltlichen oder entgeltlichen Rechtsverhältnis beruht. Für die Beurteilung ist auch unerheblich, ob Ersatzansprüche gegen den Eigentümer des Grundstücks bestehen oder die Übernahme der Herstellungskosten eine unentgeltliche Zuwendung an den Eigentümer darstellt. Entscheidend ist, ob die Herstellungskosten für das Gebäude zur Erzielung von Einkünften getragen werden.

Anforderungen an den Nachweis von Bewirtungsaufwendungen

Aufwendungen für die Bewirtung von Personen aus geschäftlichem Anlass sind nur in Höhe von 70 % als Betriebsausgaben abzugsfähig. Die Bewirtungsaufwendungen müssen angemessen sein. Die Höhe und die betriebliche Veranlassung sind nachzuweisen. Zum Nachweis hat der Bewirtende schriftlich die folgenden Angaben zu machen: Ort, Tag, Teilnehmer und Anlass der Bewirtung sowie die Höhe der Aufwendungen. Hat die Bewirtung in einer Gaststätte stattgefunden, so genügen Angaben zu dem Anlass und den Teilnehmern der Bewirtung. Die Rechnung ist beizufügen.

Das Finanzgericht Düsseldorf³ hat entschieden, dass Bewirtungsaufwendungen auch dann steuerlich geltend gemacht werden können, wenn ordnungsgemäße Eigenbelege vorliegen. Die Eigenbelege müssen Angaben zu Ort, Tag, Teilnehmern, Anlass der Bewirtung und zur Höhe der Aufwendungen enthalten.

Ist auf einer Bewirtungsrechnung der Name des Rechnungsempfängers nicht enthalten, schließt dies die Abzugsfähigkeit der Aufwendungen nicht aus. Allerdings ist die wirtschaftliche Belastung durch Kreditkartenabrechnungen nachzuweisen. Eine unterbliebene Angabe des Bewirtenden im Bewirtungsvordruck kann nach diesem Urteil nachgeholt werden.

Das Urteil weicht von der Rechtsprechung des Bundesfinanzhofs ab. Deshalb muss nun der Bundesfinanzhof endgültige Klarheit schaffen.

¹ BFH, Urt. v. 19.1.2010, VIII R 40/06, DStR 2010, S. 694, DB 2010, S. 758, LEXinform 0587526.

² BFH, Urt. v. 25.2.2010, IV R 2/07, BFH/NV 2010, S. 1018, DB 2010, S. 817, DStR 2010, S. 798, LEXinform 0588139.

³ FG Düsseldorf, Urt. v. 7.12.2009, 11 K 1093/07, (Revision eingelegt, Az. BFH: X R 57/09), EFG 2010, S. 633, LEXinform 5009691.

Ausbildungsplatzsuchendes Kind mit eigenem Kind

Für ein noch nicht 25 Jahre (bis 2006: 27 Jahre) altes Kind wird Kindergeld bzw. ein Kinderfreibetrag gewährt, wenn es mangels Ausbildungsplatz eine Berufsausbildung nicht beginnen oder fortsetzen kann. Weitere Voraussetzung ist, dass es sich ernsthaft um einen Ausbildungsplatz bemüht und bei der Agentur für Arbeit als ausbildungsplatzsuchend gemeldet ist. Unschädlich ist in diesem Zusammenhang, wenn sich die Aufnahme oder Fortsetzung der Ausbildung wegen Erkrankung oder wegen eines Beschäftigungsverbots (z. B. Mutterschutz) verzögert.

Das ernsthafte Bemühen um einen Ausbildungsplatz muss glaubhaft gemacht und nachgewiesen werden. Dazu gehört u. a., dass das Kind als Bewerber um eine berufliche Ausbildungsstelle registriert ist, Suchanzeigen in einer Zeitung schaltet oder direkt schriftliche Bewerbungen an Ausbildungsbetriebe richtet. Entfaltet das Kind keinerlei Aktivitäten, weil es sich um die Betreuung des eigenen Kindes kümmert, reicht eine Registrierung als ausbildungsplatzsuchend alleine nicht aus.

(Quelle: Urteil des Bundesfinanzhofs¹)

Bei privater Nutzung mehrerer betrieblicher Fahrzeuge durch ausschließlich eine Person ist die 1 %-Regel für jedes Fahrzeug anzuwenden

Für die Bewertung der privaten Nutzung eines betrieblichen Kfz stehen dem Unternehmer zwei Methoden zur Verfügung, nämlich die Führung eines Fahrtenbuchs oder die sogenannte 1 %-Regel. Hat ein Unternehmer mehrere Fahrzeuge im Betriebsvermögen, die er alle und ausschließlich allein ohne Führung eines Fahrtenbuchs auch privat nutzt, ist die 1 %-Regel fahrzeugbezogen, also mehrfach anzuwenden. Dies kann teuer werden, wie folgendes Beispiel zeigt:

Ein Unternehmensberater hielt durchgängig zwei, teilweise sogar drei Kfz in seinem Betriebsvermögen, die ausschließlich er auch privat nutzte. Ein Fahrtenbuch führte er nicht. In seiner Einkommensteuererklärung ermittelte er den privaten Nutzungsanteil für nur ein Fahrzeug. Nach einer Außenprüfung änderte das Finanzamt die Einkommensteuerbescheide und setzte für alle Fahrzeuge private Nutzungsanteile nach der 1 %-Regel an. Der Unternehmensberater wehrte sich erfolglos gegen das Finanzamt und musste für jedes Kfz für jeden Kalendermonat 1 % des inländischen Listenpreises zuzüglich der Kosten für Sonderausstattungen einschließlich der Umsatzsteuer als privaten Nutzungsanteil ansetzen.

(Quelle: Urteil des Bundesfinanzhofs²)

Hinweis: Die bisherige Vereinfachungsregel, dass in solchen Fällen die private Nutzung nur für das teuerste Fahrzeug anzusetzen war, ist damit entfallen.

¹ BFH, Urt. v. 24.9.2009, III R 83/08, BFH/NV 2010, S. 619, LEXinform 0179428.

² BFH, Urt. v. 9.3.2010, VIII R 24/08, DStR 2010, S. 800, DB 2010, S. 875, LEXinform 0179319.

Eine Einkünfteerzielungsabsicht bei einer leer stehenden Wohnung liegt nur bei ernsthaften und nachhaltigen Vermietungsbemühungen vor

Soweit Aufwendungen bereits vor der Erzielung von Einnahmen aus Vermietung und Verpachtung angefallen sind, sind diese als vorweggenommene Werbungskosten zu berücksichtigen, wenn ein klar erkennbarer wirtschaftlicher Zusammenhang mit späteren Einkünften aus Vermietung und Verpachtung besteht. Aufwendungen für eine leer stehende Wohnung können als vorweggenommene Werbungskosten abziehbar sein, wenn der Eigentümer der Wohnung sich endgültig entschlossen hat, durch Vermieten der Wohnung wieder Mieteinnahmen zu erzielen (Einkünfteerzielungsabsicht).

Das Hessische Finanzgericht¹ hat entschieden, dass ernsthafte und nachhaltige Vermietungsbemühungen erforderlich sind, um eine Einkünfteerzielungsabsicht bei einer leer stehenden Wohnung nachzuweisen. Sucht der Eigentümer für eine in einem Wohngebiet liegende Wohnung nur gewerblich oder selbstständig Tätige als Mieter, und ist eine z. B. gewerbliche Nutzung in dem Gebäude unzulässig oder nur unter bestimmten Voraussetzungen erlaubt, liegen keine ernsthaften Vermietungsbemühungen vor. Solche Bemühungen führen nicht zu einer Einkünfteerzielungsabsicht. Der Ansatz von (vorweggenommenen) Werbungskosten ist dann nicht möglich.

GmbH-Beteiligung als notwendiges Betriebsvermögen eines Bildjournalisten

Die GmbH-Beteiligung eines Bildjournalisten kann nicht deshalb allein als notwendiges Betriebsvermögen beurteilt werden, weil der Journalist fast seine gesamten Umsätze aus Verträgen mit dieser GmbH erzielt. Die Problematik lässt sich mit dem nachfolgend geschilderten Fall deutlich machen.

Ein Bildjournalisten-Ehepaar war zu jeweils 12,5 % an einer GmbH beteiligt, die sich mit dem Vertrieb und der Vermittlung von Bildmaterial an Presse, Werbung und Wirtschaft befasste. Die Eheleute erzielten insgesamt 99 % ihres Umsatzes mit dieser Gesellschaft. Nach Veräußerung der (zu diesem Zeitpunkt nicht wesentlichen) Beteiligung war das Finanzamt der Auffassung, dass hier notwendiges Betriebsvermögen veräußert worden sei und erfasste die Gewinne im Rahmen der Einkunftsart „Selbständige Tätigkeit“.

Der Bundesfinanzhof² hat dieser Auffassung widersprochen und deutlich gemacht, dass für die Beurteilung der Betriebsvermögenseigenschaft verschiedene Gründe maßgebend sein können. Die Beteiligung muss dem Betrieb dergestalt dienen, dass sie dort auch unmittelbar eingesetzt werden kann, oder die Tätigkeit der Kapitalgesellschaft muss die eigene berufliche Tätigkeit ergänzen. Spielen solche Gründe eine untergeordnete Rolle und handelt es sich nur um eine reine Kapitalbeteiligung, wie in diesem Fall, rechtfertigt dies nicht die Qualifikation als notwendiges Betriebsvermögen. Die Feststellungslast für die Betriebsvermögenseigenschaft liegt in einem solchen Fall beim Finanzamt.

Wenn Beteiligungsverluste aus der Veräußerung einer zum gewillkürten Betriebsvermögen gehörenden Beteiligung geltend gemacht werden, liegt die Feststellungslast allerdings beim Beteiligten.

¹ Hessisches FG, Beschl. v. 25.1.2010, 5 V 2138/09, (rkr.), LEXinform 5009908.

² BFH, Urt. v. 12.1.2010, VIII R 34/07, DStR 2010, S. 920, DB 2010, S. 929, LEXinform 0588745.

Keine Berichtigungsmöglichkeit wegen offenbarer Unrichtigkeit bei versehentlich nicht als Werbungskosten erklärten Umsatzsteuer-Zahlungen

Die Abgabenordnung ermöglicht die jederzeitige Berichtigung von Schreib-, Rechenfehlern und ähnlichen offenbaren Unrichtigkeiten, die beim Erlass eines Steuerbescheids unterlaufen sind. Zu Schreib- und Rechenfehlern zählen nur mechanische Fehler und nicht Verstöße im Bereich des Denkens. Unter ähnliche Unrichtigkeiten fallen nur solche Fehler, die wie Schreib- und Rechenfehler als mechanisches Versehen zu werten sind. Dies sind u. a. Fehler beim Ablesen der Steuertabelle, das falsche Einsetzen von Zahlen in einen Berechnungsbogen, die doppelte Berücksichtigung eines Freibetrags, Übertragungsfehler usw.

Eine Unrichtigkeit ist offenbar, wenn sich der Fehler für einen unvoreingenommenen mit dem Fall vertrauten Dritten eindeutig und augenfällig ergibt. Nur Fehler der Finanzbehörde berechtigen zur Berichtigung. Übernimmt die Finanzbehörde Fehler des Steuerpflichtigen, z. B. in der Steuererklärung, so wird dieser Fehler zu einem eigenen Fehler der Finanzbehörde, wenn die Unrichtigkeit für die Finanzbehörde ohne weiteres erkennbar war.

Ein Vermieter, der ein Gebäude umsatzsteuerpflichtig vermietete, hatte bei der Überschussermittlung der Einkünfte aus Vermietung und Verpachtung versehentlich die an das Finanzamt gezahlte Umsatzsteuer nicht als Werbungskosten angesetzt. Der Feststellungsbescheid war bestandskräftig. Das Finanzgericht Düsseldorf¹ entschied, dass in der Übernahme der fehlerhaften Angaben in der Steuererklärung keine offenbare Unrichtigkeit liege. Der Fehler des Finanzamts beruhe nicht auf einem mechanischen Versehen in Form einer bloßen Unachtsamkeit, sondern auf einer unzureichenden Sachaufklärung. Und dies führt nicht zu einer Berichtigung eines bestandskräftigen Steuerbescheids wegen offenbarer Unrichtigkeit.

Der Bundesfinanzhof muss sich mit diesem Fall beschäftigen.

Kindergeld: Ende der Ausbildung ist maßgebend

Ein 1982 geborener Sohn absolvierte von September 2003 bis Juni 2005 eine Ausbildung zum Verkehrsflugzeugführer. Nach bestandener Prüfung arbeitete er von September 2005 bis Juni 2006 als Rettungssanitäter. Die Einkünfte und Bezüge lagen unter dem Jahresgrenzbetrag von 7.680 € im Jahr 2005.

Erst in der Zeit von Juli bis Oktober 2006 konnte der Sohn die Musterberechtigung für den Flugzeugtyp Z bei der Fluggesellschaft X erwerben, die Voraussetzung für den Einsatz als Pilot war. Seit Dezember 2006 ist der Sohn als Pilot für die Fluggesellschaft X tätig. Die Familienkasse hob die Festsetzung des Kindergelds ab Juli 2005 auf, weil sie der Ansicht war, die Ausbildung habe mit Bestehen der Ausbildungsprüfung geendet.

Der Bundesfinanzhof² sah dies anders. Die Berufsausbildung endete erst mit Erwerb der Musterberechtigung für den Flugzeugtyp Z, ohne die der Pilotenberuf nicht ausgeübt werden kann. Der Sohn war deshalb in der Zeit von Juli bis Dezember 2005 an der Fortsetzung seiner Berufsausbildung gehindert. Da auch die Einkünfte und Bezüge unter dem Jahresgrenzbetrag lagen, war Kindergeld für den gesamten Zeitraum zu gewähren.

¹ FG Düsseldorf, Urt. v. 6.11.2009, 8 K 2348/09, (Nichtzulassungsbeschwerde eingelegt, Az. BFH: IX B 224/09), EFG 2010, S. 544, LEXinform 5009596.

² BFH, Urt. v. 4.3.2010, III R 23/08, LEXinform 0179169.

Kosten für Abhol- und Bringfahrten für in Ausbildung befindliche volljährige Kinder

Zur Ermittlung des kindergeldrelevanten Einkommens eines volljährigen, in Ausbildung befindlichen Kindes sind Werbungskosten einkommensmindernd zu berücksichtigen. Solche Werbungskosten liegen jedoch nicht vor, wenn die Eltern das Kind mit ihrem eigenen Pkw zum Ausbildungsort bringen und es auch dort wieder abholen. Dies wäre anders zu beurteilen, wenn das Kind selbst Fahrten mit einem überlassenen Kraftfahrzeug durchführt.

Aus dem Grundsatz der persönlichen Leistungsfähigkeit ergibt sich, dass nur die persönlich getragenen Aufwendungen zu berücksichtigen sind. Wenn die Eltern die Fahrten mit eigenem Pkw durchführen und die Kosten tragen, führt dies nicht zu eigenen Aufwendungen des Kindes.

Hinweis: Mit Einführung der Entfernungspauschale ab 2002 kommt es auf die Kostentragung für solche Familienheimfahrten nicht mehr an.

(Quelle: Urteil des Bundesfinanzhofs¹)

Rückstellungen für Pensionen, deren Höhe sich nach dem Jahresverdienst richtet, dürfen nur ohne später vereinbarte Tantiemen bewertet werden

Die A-GmbH hatte 1988 ihrem Geschäftsführer B eine Pension in Höhe von 70 % seines Jahresverdiensts zugesagt. Ab 1997 erhielt B auch gewinnabhängige Tantiemen. Bei der Berechnung der Pensionsrückstellungen erfasste die A beim Jahresverdienst auch die Tantiemen des jeweiligen Jahres. Dadurch wurde der Rückstellungsbetrag höher und der Gewinn niedriger.

Der Bundesfinanzhof² hat entschieden, dass bei der Berechnung der Pensionsrückstellungen die erst 1997 - und somit nach der Pensionszusage - vereinbarten Tantiemen nicht berücksichtigt werden dürfen.

Tipp: Eine andere Beurteilung könnte sich ergeben, wenn Tantiemen bereits im Zeitpunkt der Pensionszusage vereinbart waren. Dieser Frage musste das Gericht aber nicht nachgehen.

Steuerliches Treuhandverhältnis nur bei Weisungsrecht des Treugebers

Gesellschafter einer GmbH waren Kommunen, die der GmbH treuhänderisch ihre Aktien an einem Energieversorgungsunternehmen überlassen hatten. Nach den zwischen der GmbH (Treuhand) und den Kommunen (Treugeber) geschlossenen Verträgen hatten die Kommunen weder Weisungsrechte gegenüber der GmbH noch Dividendenrechte an den Aktien. Als Gegenleistung zahlte die GmbH an die Kommunen Zinsen, die sie als Betriebsausgaben absetzte, während sie die Aktien-Dividenden als Betriebseinnahmen buchte.

Das Finanzamt behandelte die Kommunen als sog. wirtschaftliche Eigentümer der Aktien, weil es meinte, es läge ein steuerliches Treuhandverhältnis vor. Die an die Kommunen gezahlten Zinsen rechnete es als verdeckte Gewinnausschüttung dem Gewinn der GmbH hinzu und bewertete die vereinnahmten Dividenden als verdeckte Einlagen der Kommunen.

Der Bundesfinanzhof³ folgte nicht der Auffassung des Finanzamts, weil die Kommunen der GmbH gegenüber kein Weisungsrecht hinsichtlich der Aktien hatten.

¹ BFH, Urt. v. 12.11.2009, VI R 59/07, BFH/NV 2010, S. 631, LEXinform 0179480.

² BFH, Beschl. v. 3.3.2010, I R 31/09, DStR 2010, S. 691, DB 2010, S. 757, LEXinform 0179779.

³ BFH, Urt. v. 24.11.2009, I R 12/09, DB 2010, S. 761, BFH/NV 2010, S. 1023, LEXinform 0179674.

Teilbetriebsveräußerung nur bei vollständiger Aufgabe der Tätigkeit

Nach der neueren Rechtsprechung des Bundesfinanzhofs¹ erfordert die Anerkennung einer Teilbetriebsveräußerung u. a. die vollständige Aufgabe der bisher ausgeübten Tätigkeit im Bereich des veräußerten Teilbetriebs. Mit dieser grundsätzlichen Aussage lehnt es der Bundesfinanzhof² ab, die Veräußerung einer von drei Windkraftanlagen als Teilbetriebsveräußerung anzuerkennen.

Der Tätigkeitsbereich der zwei verbleibenden Windkraftanlagen unterscheidet sich nicht von dem der veräußerten Anlage. Mit den verbleibenden Anlagen werden am Markt auch keine anlagenspezifischen abgrenzbaren Leistungen gegenüber der veräußerten Anlage angeboten. Die mit der veräußerten Windkraftanlage verbundene Tätigkeit der Stromerzeugung ist mit den verbliebenen Anlagen fortgesetzt worden.

Überschussprognose bei nur halbjähriger Ferienhausvermietung

Bei einer auf Dauer angelegten Vermietungstätigkeit wird grundsätzlich von einer Einkünfteerzielungsabsicht ausgegangen. Für Ferienimmobilien gelten dagegen andere Grundsätze. Von einer Einkünfteerzielungsabsicht ist in diesen Fällen nur dann auszugehen, wenn das Objekt ausschließlich an Feriengäste vermietet und die Vermietung die ortsübliche Vermietungszeit weniger als 25 % unterschreitet. Bei einer teilweisen Selbstnutzung muss der Eigentümer anhand einer Überschussprognose nachweisen, dass eine Einkünfteerzielungsabsicht gegeben ist. Dabei liegt die Beweislast alleine beim Vermieter.

Einer solchen Überschussprognose bedarf es auch bei Objekten, die nur halbjährig (z. B. in der Sommersaison) vermietet werden und in der übrigen Zeit weder selbst genutzt noch zur Vermietung bereit stehen. Grundlagen für die Prognoseerstellung sind dabei die Verhältnisse zum Zeitpunkt des Erwerbs der Immobilie bzw. bei Beginn der Vermietung.

(Quelle: Urteil des Bundesfinanzhofs³)

Vermögensermittlung beim Unterhaltsempfänger

Unterhaltsaufwendungen können nur dann berücksichtigt werden, wenn der Unterhaltsempfänger geringe oder keine Einkünfte hat und nur über ein geringes Vermögen verfügt. Ein Vermögen von nicht mehr als 15.500 € ist danach unschädlich. Dieses Vermögen ist unabhängig von der Anlageart mit dem Verkehrswert zu ermitteln.

Bei der Ermittlung sind Verbindlichkeiten und Verwertungshindernisse vom Verkehrswert des Aktivvermögens abzuziehen. Der Verkehrswert von Grundvermögen ist nach den allgemeinen Grundsätzen für eine Grundstücksbewertung zu ermitteln. Dabei sind nicht zwingend die Bodenrichtwerte als Bewertungsmaßstab für unbebaute Grundstücke anzusetzen. Der Gesetzgeber hat zwar für die Ermittlung des erbschaftsteuerlichen Bedarfswerts eine Verbindlichkeit der Bodenrichtwerte festgelegt, daraus lässt sich jedoch nicht ableiten, dass diese Richtwerte auch für andere Steuerarten maßgeblich sind.

(Quelle: Urteil des Bundesfinanzhofs⁴)

¹ BFH, Urte. v. 13.2.1996, VIII R 39/92, BStBl 1996 II, S. 409 m. w. N., LEXinform 0136532.

² BFH, Urte. v. 25.11.2009, X R 23/09, BFH/NV 2010, S. 633, LEXinform 0179766.

³ BFH, Urte. v. 28.10.2009, IX R 30/08, BFH/NV 2010, S. 850, LEXinform 0179206.

⁴ BFH, Urte. v. 11.2.2010, VI R 65/08, BFH/NV 2010, S. 1026, DB 2010, S. 1042, LEXinform 0179492.

Zeitpunkt der Realisierung von Verlusten aus Gesellschafterforderungen erst mit Beendigung der Gesellschaft

Forderungen von Gesellschaftern einer Personengesellschaft gegenüber der Gesellschaft sind wie Eigenkapital zu behandeln. Das gilt einschließlich der darauf entfallenden Zinsen und bis zur Beendigung der Gesellschaft. An dieser Sichtweise ändert sich nach einem Urteil des Bundesfinanzhofs¹ auch nichts, wenn die Forderung gegenüber der Gesellschaft wertlos wird.

Ursache dafür ist eine steuerliche Gewinnermittlungsvorschrift.² Danach hat einer Verbindlichkeit gegenüber einem Gesellschafter in der Gesamthandsbilanz eine gleich hohe Forderung in der Sonderbilanz des Gesellschafters gegenüber zu stehen. Es gilt der Grundsatz der korrespondierenden Bilanzierung. Ein möglicher Verlust im Sonderbetriebsvermögen wird erst im Zeitpunkt der Beendigung der Gesellschaft realisiert.

Ein-Unternehmer-Personengesellschaft nicht gewerbesteuerpflichtig

An der A-GmbH & Co. KG waren als Komplementärin die X-KG zu 99,9 % und als Kommanditistin die Y-GmbH zu 0,1 % beteiligt. Die Y hielt die Anteile aber nur treuhänderisch für die X und war deshalb kein Mitunternehmer der A (sog. Treuhandmodell). Strittig war, ob die A als handelsrechtlich existierender Betrieb gewerbesteuerpflichtig war, obwohl sie einkommensteuerlich nur einen Gesellschafter hatte.

Der Bundesfinanzhof³ hat entschieden, dass die sog. „Ein-Unternehmer-Personengesellschaft“ auch nicht gewerbesteuerpflichtig ist.

Tip: Das „Treuhandmodell“ weicht von der klassischen Beteiligungsstruktur einer GmbH & Co. KG ab. Es hat den Vorteil, dass trotz eines handelsrechtlich existenten Betriebs ertragsteuerlich keine Personengesellschaft vorliegt. Es kann für verschiedene steuerliche Gestaltungen genutzt werden, beispielsweise zur Verlustverrechnung im Konzern ohne Organschaftsverhältnis oder für Vermögensübertragungen zwischen Gesellschaften, die handelsrechtlich zu Gewinnen führen, steuerlich aber neutral sind (sog. Window Dressing).

Unzulässige Fortsetzung einer GmbH nach Ablehnung der Insolvenzeröffnung mangels Masse

Nach rechtskräftiger Ablehnung der Eröffnung des Insolvenzverfahrens mangels Masse wird eine GmbH aufgelöst;⁴ eine Fortsetzung der GmbH ist unzulässig. Die Möglichkeit der Fortsetzung ist für den Fall der Eröffnung des Insolvenzverfahrens gesetzlich nur dann vorgesehen, wenn entweder das Verfahren auf Antrag des Schuldners eingestellt oder aber ein Insolvenzplan bestätigt wird, der den Fortbestand der Gesellschaft beinhaltet.⁵

Gesellschaften, die nicht einmal mehr die finanziellen Mittel zur Durchführung eines Insolvenzverfahrens besitzen, sollen im öffentlichen Interesse nach dem Willen des Gesetzgebers möglichst rasch beendet werden. Demgegenüber sind Interessen der Gesellschafter, die der Gesellschaft Mittel nicht rechtzeitig zugeführt haben, an einer Fortsetzung der aufgelösten Gesellschaft nicht schutzwürdig.

(Quelle: Beschluss des Oberlandesgerichts Köln⁶)

¹ BFH, Beschl. v. 9.12.2009, IV B 129/08, BFH/NV 2010, S. 640, LEXinform 5905357.

² § 15 Abs. 1 Satz 1 Nr. 2 Satz 1 2. Halbsatz EStG.

³ BFH, Urt. v. 3.2.2010, IV R 26/07, DStR 2010, S. 743, DB 2010, S. 822, LEXinform 0588509.

⁴ § 60 Abs. 1 Nr. 5 GmbHG.

⁵ § 60 Abs. 1 Nr. 4 GmbHG.

⁶ OLG Köln, Beschl. v. 22.2.2010, 2 Wx 18/10, DB 2010, S. 839.

Grundsteuerpflicht bei Ausführung von Hoheitsaufgaben durch private Unternehmer

Grundbesitz ist nicht von der Grundsteuer befreit, wenn die öffentliche Hand das Grundstück einem privaten Unternehmer zur Durchführung hoheitlicher Aufgaben überlässt.

Eine Stadt hatte die Abwasserbeseitigung auf eine GmbH übertragen und dieser ein Grundstück, auf dem sich Gebäude und Anlagen zur Abwasserbeseitigung befanden, überlassen. Die GmbH beanspruchte eine Grundsteuerbefreiung¹, weil die Stadt die Abwasserbeseitigung nach wie vor gesetzlich als Pflichtaufgabe zu erfüllen habe. Das Grundstück habe die Stadt der GmbH in Ausübung dieser hoheitlichen Aufgabe überlassen.

Die geltend gemachte Grundsteuerbefreiung verlangt Identität von Grundstückseigentümer und unmittelbar Nutzendem. Eigentümerin des Grundstücks war die Stadt, während das Grundstück von der GmbH und damit von einem anderen Rechtsträger unmittelbar zur Abwasserbeseitigung genutzt wurde. Der Stadt war die Tätigkeit der GmbH nicht als eigene Aufgabenwahrnehmung zuzurechnen. Die Motivation für die Grundsteuerbefreiung entfiel damit, weil die öffentliche Hand die hoheitliche Aufgabe und insoweit die Kostenverantwortung auf Private übertragen hat.

Die Entscheidung hat Bedeutung für alle Sachverhalte, bei denen die öffentliche Hand Private mit der Durchführung von Hoheitsaufgaben beauftragt und diesen hierfür Grundstücke zur Verfügung stellt. Für den umgekehrten Fall, dass ein Privater sein Grundstück im Rahmen einer Öffentlich Privaten Partnerschaft der öffentlichen Hand für einen öffentlichen Dienst oder Gebrauch überlässt und die Übertragung auf den Nutzer am Ende des Vertragszeitraums vereinbart ist, ist keine Identität erforderlich und die Grundsteuerbefreiung greift.

(Quelle: Urteil des Bundesfinanzhofs²)

Maßgeblichkeit von zulässigem Gesamtgewicht und Nutzlast für Pkw-Besteuerung

Fahrzeuge, die bauartbedingt weitgehend einem PKW entsprechen und sich auch hinsichtlich des zulässigen Gesamtgewichts und der Nutzlast von einem PKW nicht wesentlich unterscheiden, müssen bei der Kfz-Steuer auch wie ein PKW, also nach Hubraum, besteuert werden.

Ein Autofahrer wollte einen Opel Astra-F-LFW steuerlich als LKW behandeln und damit Kfz-Steuer sparen. Das Auto hat werksseitig keine hinteren Sitze und eine Trennwand zwischen dem Fahrgastraum und der Ladefläche. Befestigungspunkte für Sicherheitsgurte und Sitze fehlten im Bereich der Ladefläche. Das Auto hatte zwei Türen und eine Heckklappe. Die hinteren Seitenfenster waren verblecht. Das zulässige Gesamtgewicht betrug 1.600 kg, die Nutzlast 500 kg. Die der Personenbeförderung dienende Fläche wurde mit 1,68 m², die Ladefläche mit 2,16 m² ermittelt.

Das Finanzamt behielt mit der Ablehnung der gewichtsbezogenen Lkw-Besteuerung auch vor dem Bundesfinanzhof³ Recht. Eine Besteuerung als LKW ist nur möglich, wenn die Fahrzeuge ein zulässiges Gesamtgewicht von mehr als 2.800 kg und eine Nutzlast von mehr als 800 kg haben. Denn Limousinen oder Kombis mit einem zulässigen Gesamtgewicht von 2.500 bis 2.700 kg und einer Zuladung von 500 bis 650 kg sind heute keine Seltenheit. Fahrzeuge, die nach ihrem äußeren Erscheinungsbild (Karosserieform) sowie ihrer technischen Ausstattung (Fahrgestell und Motorisierung) einem annähernd baugleichen PKW-Typ entsprechen und die nicht sowohl ein zulässiges Gesamtgewicht von 2.800 kg als auch eine Zuladung von 800 kg überschreiten, gelten mithin stets als PKW und unterliegen wie diese der emissionsbezogenen Hubraumbesteuerung.

¹ § 3 Abs 1 S. 1 Nr. 1 GrStG.

² BFH, Urt. v. 16.12.2009, II R 29/08, DB 2010, S. 882, LEXinform 0179117.

³ BFH, Urt. v. 24.2.2010, II R 6/08, BFH/NV 2010, S. 1050, LEXinform 0588961.

Vermittlungstätigkeit gesetzlicher Krankenversicherungen für private Zusatzversicherungsverträge als Betrieb gewerblicher Art körperschaftsteuerpflichtig

Gesetzliche Krankenversicherungen in der Rechtsform einer juristischen Person des öffentlichen Rechts unterhalten einen Betrieb gewerblicher Art, wenn sie Zusatzversicherungsverträge zwischen ihren Versicherten und privaten Krankenversicherungsunternehmen vermitteln und hierfür von Letzteren ein Entgelt erhalten. Mit diesem Betrieb gewerblicher Art sind sie körperschaftsteuerpflichtig. Für die Frage, ob ein Betrieb gewerblicher Art vorliegt, kommt es nicht darauf an, ob die Tätigkeit im Rahmen einer organisatorisch verselbstständigten Abteilung ausgeübt wird. Es dürfen dieselben personellen und sächlichen Mittel für die verschiedenen Tätigkeiten der Krankenversicherung eingesetzt werden. Entscheidend für das Vorliegen eines Betriebs gewerblicher Art ist allein, ob sich die Tätigkeit von der sonstigen Tätigkeit der juristischen Person des öffentlichen Rechts funktionell abgrenzen lässt.

(Quelle: Beschluss des Bundesfinanzhofs¹)

Im Besteuerungsverfahren entfalten Entscheidungen der Sozialversicherungsträger Bindungswirkung

Eine Krankenkasse und die zuständige Landesversicherungsanstalt hatten die Geschäftsführertätigkeit eines Gesellschafter-Geschäftsführers einer GmbH als nicht sozialversicherungspflichtig eingestuft. Damit war ausgeschlossen, dass die GmbH dem Gesellschafter-Geschäftsführer steuerfreie Zuschüsse zahlen konnte. Trotzdem führte die GmbH Beiträge zur Kranken- und Pflegeversicherung an die Krankenkasse ab und behandelte die Zahlungen als steuerfrei. Nach einer Außenprüfung forderte das Finanzamt Lohnsteuer nach. Der Bundesfinanzhof² bestätigte die Steuerpflicht der zu Unrecht abgeführten Sozialversicherungsbeiträge und damit die Haftung des Arbeitgebers für die Nichtabführung der Lohnsteuer. Die Feststellungen der Sozialversicherungsträger entfalten in der Regel Bindungswirkung für das Besteuerungsverfahren. Ein eigenes Prüfungsrecht der Finanzverwaltung wird dadurch ausgeschlossen.

Hinweis: Für jeden Geschäftsführer sollte schon vor Beginn der Tätigkeit ein Statusfeststellungsverfahren beantragt werden. Wird festgestellt, dass der Geschäftsführer nicht sozialversicherungspflichtig ist, sind sämtliche Zuschüsse des Arbeitgebers zu Zukunftssicherungsleistungen steuerpflichtig.

¹ BFH, Beschl. v. 3.2.2010, I R 8/09, BFH/NV 2010, S. 1045, DStR 2010, S. 645, LEXinform 0179605.

² BFH, Urt. v. 21.1.2010, VI R 52/08, DStR 2010, S. 974, DB 2010, S. 1099, LEXinform 0179580.

„Ca.“-Zusatz im Mietvertrag ist bei wesentlicher Wohnflächenabweichung unerheblich

Der Mietvertrag für eine Wohnung enthielt die Angabe, dass die Wohnfläche ca. 100 qm betrug. Tatsächlich hat ein Gutachter später eine Wohnfläche von 83,19 qm festgestellt. Der Mieter verlangte die Rückerstattung zuviel gezahlter Miete, während der Vermieter sich darauf berief, dass die Wohnflächenangabe mit einer „ca.“-Angabe versehen sei.

Der Bundesgerichtshof¹ vertrat die Auffassung, dass auch dann, wenn die als Beschaffenheit vereinbarte Wohnfläche mit einer „ca.“-Angabe versehen sei, ein zur Mietminderung berechtigender Sachmangel vorliege, wenn die tatsächliche Fläche mehr als 10 % unter der vereinbarten Quadratmeterzahl liege. Der Zusatz „ca.“ lasse zwar erkennen, dass Toleranzen hingenommen werden sollen. Aber auch für solche Toleranzen sei die Grenze dort zu ziehen, wo die Unerheblichkeit einer Tauglichkeitsminderung der Mietsache² ende. Diese Grenze sei im Interesse der Praktikabilität und der Rechtssicherheit bei 10 % anzusetzen. Eine zusätzliche Toleranz sei dann nicht mehr gerechtfertigt.

Eigenbedarfskündigung zulässig bei geplanter Wohnungsnutzung durch volljährig gewordenes Kind

In einem vom Landgericht Bonn³ entschiedenen Fall kündigte der Vermieter das Mietverhältnis, weil die volljährig gewordene Tochter in der Wohnung erstmalig einen eigenen Hausstand begründen wollte. Hiergegen wendete sich der Mieter mit dem Hinweis, dass das Kündigungsschreiben keine näheren Angaben zu den bisherigen Wohnverhältnissen der Tochter enthalte.

Das Gericht hielt die vom Vermieter angeführte Begründung für ausreichend. Die Einrichtung eines eigenen Hausstands des volljährig werdenden Kinds stelle ein berechtigtes Interesse für den geltend gemachten Eigenbedarf dar. Die Kündigung sei damit hinreichend beschrieben.⁴ Weitere Einzelheiten zu den bisherigen Wohnverhältnissen müsse der Vermieter nicht mitteilen. Allein schon die Begründung eines eigenständigen Haushalts stelle für sich genommen ein vernünftiges Anliegen dar. In einem Kündigungsschreiben müssen nur die Kerntatsachen mitgeteilt werden, aus denen sich das berechtigte Interesse ergibt.

Keine Rückerstattung der Anzahlung bei Stornierung einer Ferienwohnung

Der Mieter einer zu Urlaubszwecken gemieteten Ferienwohnung hat keinen Anspruch auf Rückzahlung einer Anzahlung auf den Mietpreis, wenn er den Vertrag für die Wohnung storniert.

Nach Ansicht des Amtsgerichts Meldorf⁵ sieht das Gesetz⁶ keine Kündigungsmöglichkeit von befristeten Mietverträgen zur vorübergehenden Überlassung von Wohnraum vor. Der Vertrag besteht folglich ungeachtet der Stornierung durch den Mieter fort. Der Vermieter ist nicht verpflichtet, nach einer anderen Verwertungsmöglichkeit der Wohnung zu suchen. Anders ist die Sachlage bei langfristigen Mietverträgen. Überwiegt das Interesse des Mieters an der Auflösung eines langfristigen Vertrags dasjenige des Vermieters an dessen Bestand ganz erheblich, kann der Mieter ausnahmsweise einen Nach- oder Ersatzmieter stellen, um weitere Mietzahlungen zu vermeiden. In dem vom Gericht entschiedenen Fall ging es ausschließlich um die Rückzahlung der auf die Miete geleisteten Anzahlung. Das Gericht hatte nicht zu entscheiden, ob der Vermieter auch einen Anspruch auf Zahlung der Restmiete hat.

¹ BGH, Urt. v. 10.3.2010, VIII ZR 144/09, LEXinform 1562083.

² § 536 Abs. 1 Satz 3 BGB.

³ LG Bonn, Urt. v. 18.3.2010, 6 S 5/10, LEXinform 1440858.

⁴ § 573 Abs. 2 Nr. 2 BGB.

⁵ AG Meldorf, Urt. v. 1.4.2010, 81 C 204/10, LEXinform 1440831.

⁶ § 549 BGB.

Beitragsnachforderungen zur gesetzlichen Sozialversicherung sind nach Betriebsprüfungen sofort vollziehbar

Beitragsnachforderungen aus Betriebsprüfungen der Sozialversicherung sind sofort vollziehbar. Widerspruch und Klage gegen Zahlungsbescheide haben keine aufschiebende Wirkung. Betroffene Arbeitgeber haben nur die Möglichkeit, beim Gericht zu beantragen, die aufschiebende Wirkung ihres Widerspruchs anzuordnen.¹

Nach einer Betriebsprüfung forderte die Sozialversicherung von einem Pflegedienst Beiträge i. H. v. insgesamt rd. 86.000 € nach. Dabei ging es um zwei Geschäftsführer und zahlreiche Pflegekräfte, die von dem Pflegedienst als selbstständig Tätige, nicht sozialversicherungspflichtige Personen geführt worden waren. Gegen den Nachforderungsbescheid erhob der Pflegedienst Widerspruch und stellte einen Antrag auf Aussetzung der Vollziehung, der abgelehnt wurde. Das Sozialgericht stellte zunächst fest, dass der eingelegte Widerspruch aufschiebende Wirkung gegenüber dem Nachforderungsbescheid habe. Dagegen wehrte sich die Sozialversicherung und bekam vor dem Bayerischen Landessozialgericht² recht.

Bei Entscheidungen über Beitragspflichten sowie die Anforderung von Beiträgen entfalle die aufschiebende Wirkung von Widerspruch und Anfechtungsklage.³ Dies gelte auch im vorliegenden Fall, da sich die Spezialregelungen, die für auf Antrag eingeleiteten Statusfeststellungsverfahren eine aufschiebende Wirkung vorsehen,⁴ auf den vorliegenden Fall nicht übertragen ließen. Eine Begünstigung der erst durch eine Betriebsprüfung entdeckten säumigen Arbeitgeber, insbesondere auch der bösgläubigen, sei nicht gewollt.⁵ Ebenso wenig könnten Vorschriften übertragen werden,⁶ wonach die nach einem Anfrageverfahren nachzufordernden Gesamtsozialversicherungsbeiträge erst zu dem Zeitpunkt fällig werden, zu dem die Entscheidung, dass eine Beschäftigung vorliegt, unanfechtbar geworden ist. Würden nämlich Beitragsansprüche erst mit der Bestandskraft der Entscheidung über das Bestehen der Sozialversicherungspflicht fällig, wäre eine sofortige Vollziehung während des Rechtsbehelfsverfahrens sinnlos.

Das Bayerische Landessozialgericht stellte des Weiteren klar, dass allein das Vorbringen des Pflegedienstes, „mit Fälligkeit der Forderung dürfte Insolvenz anzunehmen sein“, nicht genüge, um eine die gerichtliche Aussetzung rechtfertigende unbillige Härte zu begründen, wenn dies nicht durch weitere Fakten untermauert wird. Allenfalls könne die Antragstellerin unter diesem Aspekt eine Stundung der rückständigen Beiträge beantragen.⁷

Änderung der Bemessungsgrundlage beim Verkauf einer Gewerbeimmobilie

Eine GbR verkaufte noch vor Fertigstellung eines Einkaufszentrums ein Grundstück und optierte bzgl. des Verkaufs zur Umsatzsteuer. Im notariellen Vertrag gab die GbR eine Mietgarantie gegenüber dem Käufer ab. Da die zugesagten Mieterträge nicht erreicht wurden, einigten sich die Beteiligten später auf eine Ausgleichszahlung der GbR an den Käufer. In der Umsatzsteuer-Jahreserklärung machte die GbR die Zahlung als nachträgliche Kaufpreisminderung geltend, was das Finanzamt ablehnte. Das Finanzamt hatte in der Zahlung einen echten Schadensersatz gesehen, der nicht der Umsatzsteuer unterliegt.

Der Bundesfinanzhof⁸ hat entschieden, dass die Minderung der Bemessungsgrundlage einen unmittelbaren Zusammenhang einer Zahlung mit der zuvor erbrachten Leistung voraussetzt. Dies war im vorliegenden Fall gegeben, weil die Zahlung den Minderwert der Immobilie ausglich.

¹ § 86b Abs. 1 S. 1 Nr. 2 SGG.

² Bayerisches LSG, Beschl. v. 16.3.2010, L 5 R 21/10 B ER, LEXinform 5211566.

³ § 86a Abs. 2 Nr. 1 SGG.

⁴ § 7a Abs. 7 S. 1 SGB IV i. V. m. § 28p SGB IV.

⁵ Hinweis auf LSG Nordrhein-Westfalen, Beschl. v. 5.11.2008, L 16 B 7/08 R ER, LEXinform 1412624.

⁶ § 7a Abs. 6 S. 2 SGB IV.

⁷ § 76 Abs. 2-4 SGB IV.

⁸ BFH, Urt. v. 11.2.2010, V R 2/09, LEXinform 0179805.

Auch in Rechnungen von „Kleinstunternehmern“ konkrete Leistungsbeschreibung für die Vorsteuerabzugsberechtigung erforderlich

Voraussetzung für den Vorsteuerabzug ist u. a., dass eine Rechnung die eindeutige und leicht nachprüfbare Feststellung der Leistung ermöglicht, über die abgerechnet wird. Allgemeine Bezeichnungen wie „Trockenbauarbeiten“, „Fliesenarbeiten“ und „Außenputzarbeiten“ reichen nicht aus. Es muss vielmehr das Objekt, an dem die Arbeiten ausgeführt wurden, konkret bezeichnet werden. Die Anforderungen an die Leistungsbeschreibung gelten einheitlich für alle Unternehmer. Es gibt keine Erleichterungen für sog. „Kleinstunternehmer“.

(Quelle: Beschluss des Bundesfinanzhofs¹)

Dinner-Show: Restaurationsleistungen und künstlerische Leistungen sind umsatzsteuerlich jeweils eigenständige Leistungen

Grundsätzlich ist jeder Leistungsgegenstand (Lieferung, sonstige Leistung) selbstständig zu beurteilen. Mehrere Leistungsgegenstände führen zu mehreren Leistungen. Ein einheitlicher Vorgang darf allerdings umsatzsteuerlich nicht in mehrere Leistungen aufgeteilt werden. Das Problem der „wirtschaftlich einheitlichen Leistung“ stellt sich, wenn mehrere Leistungselemente vorliegen, die - für sich gesehen - jeweils Gegenstand von Leistungen sein können. Eine einheitliche Leistung liegt vor, wenn die einzelnen Elemente so aufeinander abgestimmt sind, dass sie aus der Sicht des Durchschnittsverbrauchers ihre Eigenständigkeit verlieren und wirtschaftlich etwas selbstständiges „Drittes“ bilden.

Das Finanzgericht Bremen² hat entschieden, dass Restaurationsleistungen und künstlerische Leistungen, die im Rahmen einer Dinner-Show erbracht werden, jeweils als eigenständige Leistungen zu beurteilen sind. Der Gesamtpreis der Eintrittskarten ist sachgerecht aufzuteilen. Der auf das Menü entfallende Anteil ist mit dem Regelsteuersatz von 19 % zu versteuern. Der Anteil des Gesamtentgelts, der auf die Varieté-/Theatershow entfällt, ist mit dem ermäßigten Steuersatz von 7 % zu versteuern.

Der Bundesfinanzhof muss abschließend entscheiden.

Orchestermusiker kann gegenüber seinem Orchester umsatzsteuerfreie Leistungen erbringen

Entgegen seiner bisherigen Rechtsprechung hat der Bundesfinanzhof³ entschieden, dass die Leistung eines selbstständigen Einzelmusikers gegenüber „seinem“ Orchester umsatzsteuerfrei ist. Handelt es sich um ein nicht staatliches Orchester, ist jedoch Voraussetzung, dass für den Orchestermusiker eine Bescheinigung der zuständigen Landesbehörde vorliegt, dass er die gleichen kulturellen Aufgaben wie ein staatliches Orchester erfüllt. Dabei reicht nach Auffassung des Bundesfinanzhofs eine dem Orchester selbst erteilte Bescheinigung jedenfalls dann aus, wenn in dieser die einzelnen Orchestermusiker namentlich aufgeführt werden und sie sich ausdrücklich auf die einzelnen Orchestermusiker als Mitglieder des Orchesters bezieht.

¹ BFH, Beschl. v. 5.2.2010, XI B 31/09, BFH/NV 2010, S. 962, LEXinform 5905394.

² FG Bremen, Beschl. v. 13.10.2009, 2 V 115/09, (Beschwerde eingelegt, Az. BFH: V B 3/10), EFG 2010, S. 84, DStRE 2010, S. 426, LEXinform 5009137.

³ BFH, Urt. v. 18.2.2010, V R 28/08, DStR 2010, S. 869, DB 2010, S. 935, LEXinform 0179380.

Vorsteueraufteilung bei Baumaßnahmen von deren Einordnung als Herstellungs- oder Erhaltungsaufwand abhängig

Errichtet ein Unternehmer ein Gebäude oder tätigt im Zusammenhang mit dessen Erwerb sog. anschaffungsnahe Aufwendungen, kommt es für den Vorsteueraufteilungsmaßstab (z. B. Flächenmaßstab) darauf an, in welchem Umfang das gesamte Gebäude zur Ausführung nicht umsatzsteuerbarer bzw. umsatzsteuerpflichtiger Ausgangsleistungen einerseits und steuerfreier Ausgangsleistungen andererseits verwendet wird.

Bei Erhaltungsaufwendungen an einem bestehenden Gebäude kommt es demgegenüber darauf an, wie der Gebäudeteil genutzt wird, für den die Erhaltungsaufwendungen entstehen. Dies hat der Bundesfinanzhof¹ in Bestätigung seiner Rechtsprechung, der sich die Finanzverwaltung mittlerweile angeschlossen hat, entschieden.

Darüber hinaus hat der Bundesfinanzhof entschieden, dass der Unternehmer an den von ihm gewählten sachgerechten Aufteilungsmaßstab gebunden ist, sobald der entsprechende Umsatzsteuerbescheid formell bestandskräftig geworden ist, also nicht mehr mit dem Einspruch angefochten werden kann.

Zusammenfassende Meldung muss ab Juli 2010 früher abgegeben werden

Am 1. Juli 2010 tritt eine neue Vorschrift in Kraft,² die die Vorgaben der EU umsetzt und die Frist zur Abgabe der Zusammenfassenden Meldungen bei innergemeinschaftlichen Warenlieferungen und Lieferungen erheblich verkürzt.

Ein Unternehmer muss bis zum 25. Tag nach Ablauf jedes Kalendermonats (Meldezeitraum), in dem er innergemeinschaftliche Warenlieferungen ausgeführt hat, dem Bundeszentralamt für Steuern eine Meldung (Zusammenfassende Meldung) nach amtlich vorgeschriebenem Datensatz übermitteln, in der er die entsprechenden Angaben zu machen hat. Eine Fristverlängerung gibt es nicht.

Soweit die Summe der Bemessungsgrundlagen für innergemeinschaftliche Warenlieferungen weder für das laufende Kalendervierteljahr noch für eines der vier vorangegangenen Kalendervierteljahre jeweils mehr als 50.000 € beträgt, kann die Zusammenfassende Meldung bis zum 25. Tag nach Ablauf des Kalendervierteljahres übermittelt werden.

Übersteigt die Summe der Bemessungsgrundlage für innergemeinschaftliche Warenlieferungen und für Lieferungen im Laufe eines Kalendervierteljahres 50.000 €, hat der Unternehmer bis zum 25. Tag nach Ablauf des Kalendermonats, in dem dieser Betrag überschritten wird, eine Zusammenfassende Meldung für diesen Kalendermonat und die bereits abgelaufenen Kalendermonate dieses Kalendervierteljahres zu übermitteln.

Vom 1. Juli 2010 bis zum 31. Dezember 2011 tritt an die Stelle des Betrags von 50.000 € der Betrag von 100.000 €

Für Unternehmer, die im übrigen Gemeinschaftsgebiet steuerpflichtige sonstige Leistungen ausgeführt haben, für die sie für in einem anderen Mitgliedstaat ansässige Leistungsempfänger die Steuer dort schulden, gilt ähnliches.

Hinweis: Falls Dauerfristverlängerung zur Abgabe der Umsatzsteuervoranmeldungen beantragt worden ist, fallen die Abgabefristen auseinander. Betroffene Unternehmen müssen ab Juli 2010 die Buchführungsunterlagen erheblich früher bei ihrem Steuerberater einreichen.

¹ BFH, Urt. v. 10.12.2009, V R 13/08, BFH/NV 2010, S. 960, LEXinform 0179375.

² Gesetz zur Umsetzung steuerlicher EU-Vorgaben sowie zur Änderung steuerlicher Vorschriften, BGBl 2010, S. 386, BStBl 2010 I, S. 334, LEXinform 0434524.

Ausgleich des steuerlichen Nachteils eines unterhaltsberechtigten früheren Ehegatten

Ein unterhaltsberechtigter früherer Ehegatte hatte dem Antrag des Unterhaltspflichtigen auf Durchführung des steuerlichen Realsplittings¹ nach dessen Zusicherung, alle hieraus entstehenden wirtschaftlichen Nachteile zu ersetzen, zugestimmt. Für denselben Veranlagungszeitraum hatte die Unterhaltsberechtigte mit einem neuen Ehegatten die Zusammenveranlagung² gewählt. Streitig war die Höhe des Nachteilsausgleichs nach Inanspruchnahme des Realsplittings, insbesondere die Frage, ob auch die aus der Zusammenveranlagung resultierende steuerliche Mehrbelastung auszugleichen ist.

Nach Auffassung des Bundesgerichtshofs³ kann die Unterhaltsberechtigte von dem Unterhaltspflichtigen höchstens den Ausgleich des steuerlichen Nachteils verlangen, der ihr bei getrennter Veranlagung⁴ durch die Besteuerung der Unterhaltsbezüge⁵ entstanden wäre. Dies gilt auch dann, wenn die Unterhaltszahlungen nicht zeitgerecht, sondern verspätet geleistet worden sind.

Leitungswasserschaden: Versicherungsnehmer hat auch Anspruch auf Schadensregulierung bezüglich der durch Sanierungsarbeiten kontaminierten Geschäftsware

In einem vom Landgericht Köln⁶ entschiedenen Fall nahm die Betreiberin eines Geschäfts für Damendessous ihre Versicherung aus Anlass eines Leitungswasserschadens auf Gewährung von Versicherungsschutz aus einer Geschäftsversicherung in Anspruch. Der Mieter der Räume unter dem Ladenlokal hatte die Hausverwaltung über den Austritt von Leitungswasser informiert, die daraufhin eine Installationsfirma mit der Schadensbeseitigung beauftragte. Infolge der Arbeiten der Installationsfirma - die beim notwendigen Öffnen des Oberbodens keine Schutzmaßnahmen gegen Staub und Schmutz getroffen hatte - wurden die gesamte Geschäftseinrichtung und die Waren mit Staub und Schimmelpilzen kontaminiert.

Die Versicherung verweigerte die Schadensregulierung mit der Begründung, dass nicht das ausgetretene Leitungswasser für die Kontamination der Ware, sondern mangelnde Schutzmaßnahmen bzw. unsachgemäßes Vorgehen der Installationsfirma ursächlich gewesen seien. Außerdem sei auch kein Schaden entstanden, da die Ware weiterhin ohne Preisnachlass veräußert worden sei.

Das Gericht gab der Klage statt. Der Leitungswasseraustritt war ursächlich für den eingetretenen Schaden an den Waren, weil ohne die Leckage die Sanierungsarbeiten, die in der Regel auch mit Schmutz verbunden sind, nicht erforderlich gewesen wären. Eine Verpflichtung der Geschädigten, das Ladenlokal auszuräumen, bestand nicht, da diese nach lediglich telefonischer Unterrichtung über den Leitungsschaden nicht mit einem derartigen Umfang der Sanierungsarbeiten zu rechnen brauchte. Mit dem Bemühen, die Ware ohne nennenswerte Abschläge zu verkaufen, genügte die Geschädigte nur ihrer Schadensminderungspflicht.

¹ § 10 Abs. 1 Nr. 1 EStG.

² §§ 26, 26 b EStG.

³ BGH, Urt. v. 17.2.2010, XII ZR 104/07, LEXinform 1562038.

⁴ § 26 a EStG.

⁵ § 22 Nr. 1 EStG.

⁶ LG Köln, Urt. v. 17.3.2010, 20 O 222/09, LEXinform 1440580.