

## **Recht und Steuern aktuell**

Erläuterungen und Kommentare  
Ausgabe Mai 2015

Die nächste Ausgabe der Kanzleinachrichten wird u. a. folgende Themen behandeln:

- Realisierungszeitpunkt eines Auflösungsverlusts bei noch andauernder Liquidation
- Ausschluss des Abgeltungsteuersatzes bei Kapitalerträgen aus Darlehen zwischen Ehegatten bei finanzieller Beherrschung
- Vorsteuerabzug bei Wahrnehmung der allgemeinen Interessen der Vereinsmitglieder
- Einseitig eingeräumte Kaufoption aus einem PKW-Leasingvertrag als entnahmefähiges Wirtschaftsgut

Redaktionsschluss für die Kanzleinachrichten Mai 2015 war der 31. März 2015.

Ihre  
Redaktion Kanzleinachrichten

## Inhaltsverzeichnis

Termine Mai 2015	6	Darlehen einer Kommanditgesellschaft an ihre Kommanditisten kann betrieblich veranlasst sein	25
Termine Juni 2015	7	Abgeltungsteuer: Schuldzinsen als Werbungskosten	25
Zahlungsverzug: Höhe der Verzugszinsen	8	Unternehmer aus Drittländern müssen bei Umsatzsteuervergütungsanträgen Originalrechnungen vorlegen	25
Einbeziehung von Krankengeld in den Progressionsvorbehalt	10	Voller Umsatzsteuersatz für Starksole-Bäder	26
Kein Abzug der tatsächlichen Werbungskosten bei Günstigerprüfung	10	Umsatzsteuer: Steuerfreiheit von Schönheitsoperationen	26
Einkünfteerzielungsabsicht bei langjähriger Generalsanierung	10	Fahrten zwischen Wohnung und ständig wechselnden Betriebsstätten bei Selbstständigen	26
Keine verdeckte Gewinnausschüttung durch Weiterleitung erstatteter Arbeitgeberanteile zur Rentenversicherung an Arbeitnehmer einer GmbH	11	Bindungswirkung einer Bescheinigung zur Inanspruchnahme erhöhter Abschreibungen	27
Zulässigkeit der unentgeltlichen Übertragung eines Mitunternehmeranteils nach vorheriger Veräußerung von Sonderbetriebsvermögen	11	Übergangsregelung 1996/1997 zum Verlustabzug bei Körperschaften verfassungsgemäß	27
Berechnung der Steuerermäßigung durch gewerbliche Einkünfte aus im internationalen Verkehr eingesetzten Handelsschiffen	12	Ein Grundstück ist grunderwerbsteuerlich einer Gesellschaft erst zuzurechnen, wenn es zuvor Gegenstand eines der Grunderwerbsteuer unterliegenden Erwerbsvorgangs war	28
Berechnung der Steuerermäßigung durch gewerbliche Einkünfte aus im internationalen Verkehr eingesetzten Handelsschiffen	12	Einkünfte eines Fußball-Schiedsrichters unterliegen nicht der Gewerbesteuer	28
Zeitpunkt für die Aktivierung eines Dividendenanspruchs	13	Vom Unternehmer gegen Vorlage eines Gutscheins kostenlos ausgeführte Leistungen unterliegen nicht der Umsatzsteuer	29
Vermögensverwaltende Kommanditgesellschaft: Zulässigkeit der Verrechnung nicht ausgeglichener oder abzogener Verluste mit späterem Veräußerungsgewinn	13	Keine Vorsteuerkorrektur bei Rabattgewährung durch in einem anderen EU-Mitgliedstaat ansässigen Unternehmer an letzten, im Inland ansässigen Unternehmer in einer Lieferkette	29
Anerkennung von Verlusten einer Gesellschaft, die ihre Geschäftstätigkeit bis zur Liquidation nie aufgenommen hat	14	Aufstockung eines Investitionsabzugsbetrags ist in einem Folgejahr möglich	30
Anschaffungszeitpunkt von Aktien beim Wandlungsrecht zum Umtausch aus vorhandenen Wandelschuldverschreibungen	14	Aufstockung eines Investitionsabzugsbetrags ist in einem Folgejahr möglich	30
Vermietung der Wohnung durch den Mieter an Touristen rechtfertigt die fristlose Kündigung	17	Abziehbarkeit der Aufwendungen für ein häusliches Arbeitszimmer bei mehreren Einkunftsarten	30
Vermietung der Wohnung durch den Mieter an Touristen rechtfertigt die fristlose Kündigung	17	Keine Zinserträge aus gestundeter Kaufpreisforderung?	30
Vermietung der Wohnung durch den Mieter an Touristen rechtfertigt die fristlose Kündigung	17	Anrechnung der Vorauszahlungen zur Einkommensteuer durch einen Ehepartner nach Scheidung der Ehe	31
Kein Kindergeld für eine nicht sozialversicherte Person bei Anspruch auf Familienleistungen im EU-Land	18	Vermieter müssen Wohnungsschäden beseitigen	31
Verbilligt vermietete Wohnungen als gewillkürtes Betriebsvermögen	19	Umsatzsteuerliche Behandlung der Unterbringung und Verpflegung von Erntehelfern	32
Doppelte Haushaltsführung bei beiderseits berufstätigen Lebensgefährten	20	Haftung bei Schaden durch ungesichert abgestellten Einkaufswagen	33
Regelmäßige Arbeitsstätte in der Probezeit und bei befristeter Beschäftigung	21	Friseurvertrag: Nacherfüllung und Schadensersatz bei mangelhafter Leistung	33
Verpflegungsmehraufwand bei Ansatz einer ständig wechselnden Tätigkeitsstätte	22	Haftung der Post wegen Erstellung einer inhaltlich unrichtigen Postzustellungsurkunde	33
Arbeitslohn bei Überlassung von Genussrechten an Arbeitnehmer	23	Ehemann verstorben – zweite Ehefrau kann Erbinsetzung der ersten, geschiedenen Ehefrau anfechten	34
Nutzungsdauer von Wirtschaftsgütern in Ergänzungsbilanzen abweichend von Behandlung in Gesamthandsbilanz	24	Freilaufender Hund beeinträchtigt nicht das Eigentumsrecht eines Wohnungseigentümers	34
		Auslegung einer Versorgungsordnung	35

Benachteiligung wegen des Geschlechts bei einer Bewerbung	35	Abrufarbeitsverhältnis: Auswirkung des Fehlens einer konkreten Vereinbarung über die Arbeitszeit	37
Urlaubsgewährung nach fristloser Kündigung	35	Kündigung wegen Fettleibigkeit kann Schadensersatzansprüche auslösen	37
Pflegebranche: Mindestentgeltanspruch auch für Zeiten der Arbeitsbereitschaft und des Bereitschaftsdienstes	36	Schätzungsbescheide sind nur in Ausnahmefällen nichtig	38
Anspruch auf Urlaubsabgeltung kann bei verspäteter Geltendmachung entfallen	36		

## Alphabetisches Inhaltsverzeichnis

Abgeltungsteuer - Schuldzinsen als Werbungskosten.....	25	Haftung der Post wegen Erstellung einer inhaltlich unrichtigen Postzustellungsurkunde .....	33
Abrufarbeitsverhältnis - Auswirkung des Fehlens einer konkreten Vereinbarung über die Arbeitszeit.....	37	Kein Abzug der tatsächlichen Werbungskosten bei Günstigerprüfung .....	10
Abziehbarkeit der Aufwendungen für ein häusliches Arbeitszimmer bei mehreren Einkunftsarten.....	30	Kein Kindergeld für eine nicht sozialversicherte Person bei Anspruch auf Familienleistungen im EU-Land .....	18
Anerkennung von Verlusten einer Gesellschaft, die ihre Geschäftstätigkeit bis zur Liquidation nie aufgenommen hat.....	14	Keine verdeckte Gewinnausschüttung durch Weiterleitung erstatteter Arbeitgeberanteile zur Rentenversicherung an Arbeitnehmer einer GmbH .....	11
Anrechnung der Vorauszahlungen zur Einkommensteuer durch einen Ehepartner nach Scheidung der Ehe .....	31	Keine Vorsteuerkorrektur bei Rabattgewährung durch in einem anderen EU-Mitgliedstaat ansässigen Unternehmer an letzten, im Inland ansässigen Unternehmer in einer Lieferkette .....	29
Anschaffungszeitpunkt von Aktien beim Wandlungsrecht zum Umtausch aus vorhandenen Wandelschuldverschreibungen .....	14	Keine Zinserträge aus gestundeter Kaufpreisforderung? .....	30
Anspruch auf Urlaubsabgeltung kann bei verspäteter Geltendmachung entfallen .....	36	Kündigung wegen Fettleibigkeit kann Schadensersatzansprüche auslösen.....	37
Arbeitslohn bei Überlassung von Genussrechten an Arbeitnehmer .....	23	Nutzungsdauer von Wirtschaftsgütern in Ergänzungsbilanzen abweichend von Behandlung in Gesamthandsbilanz .....	24
Aufstockung eines Investitionsabzugsbetrags ist in einem Folgejahr möglich.....	30	Pflegebranche - Mindestentgeltanspruch auch für Zeiten der Arbeitsbereitschaft und des Bereitschaftsdienstes .....	36
Auslegung einer Versorgungsordnung .....	35	Regelmäßige Arbeitsstätte in der Probezeit und bei befristeter Beschäftigung .....	21
Benachteiligung wegen des Geschlechts bei einer Bewerbung.....	35	Schätzungsbescheide sind nur in Ausnahmefällen nichtig .....	38
Berechnung der Steuerermäßigung durch gewerbliche Einkünfte aus im internationalen Verkehr eingesetzten Handelsschiffen .....	12	Termine Juni 2015.....	7
Bindungswirkung einer Bescheinigung zur Inanspruchnahme erhöhter Abschreibungen .....	27	Termine Mai 2015.....	6
Darlehen einer Kommanditgesellschaft an ihre Kommanditisten kann betrieblich veranlasst sein .	25	Übergangsregelung 1996/1997 zum Verlustabzug bei Körperschaften verfassungsgemäß .....	27
Doppelte Haushaltsführung bei beiderseits berufstätigen Lebensgefährten .....	20	Umsatzsteuer - Steuerfreiheit von Schönheitsoperationen .....	26
Ehemann verstorben – zweite Ehefrau kann Erbinsetzung der ersten, geschiedenen Ehefrau anfechten .....	34	Umsatzsteuerliche Behandlung der Unterbringung und Verpflegung von Erntehelfern	32
Ein Grundstück ist grunderwerbsteuerlich einer Gesellschaft erst zuzurechnen, wenn es zuvor Gegenstand eines der Grunderwerbsteuer unterliegenden Erwerbsvorgangs war .....	28	Unternehmer aus Drittländern müssen bei Umsatzsteuervergütungsanträgen Originalrechnungen vorlegen.....	25
Einbeziehung von Krankengeld in den Progressionsvorbehalt .....	10	Urlaubsgewährung nach fristloser Kündigung .....	35
Einkünfte eines Fußball-Schiedsrichters unterliegen nicht der Gewerbesteuer.....	28	Verbilligt vermietete Wohnungen als gewillkürtes Betriebsvermögen .....	19
Einkünfterzielungsabsicht bei langjähriger Generalsanierung .....	10	Vermieter müssen Wohnungsschäden beseitigen .....	31
Fahrten zwischen Wohnung und ständig wechselnden Betriebsstätten bei Selbstständigen .....	26	Vermietung der Wohnung durch den Mieter an Touristen rechtfertigt die fristlose Kündigung.....	17
Freilaufender Hund beeinträchtigt nicht das Eigentumsrecht eines Wohnungseigentümers.....	34	Vermögensverwaltende Kommanditgesellschaft - Zulässigkeit der Verrechnung nicht ausgeglichener oder abgezogener Verluste mit späterem Veräußerungsgewinn.....	13
Friseurvertrag - Nacherfüllung und Schadensersatz bei mangelhafter Leistung.....	33	Verpflegungsmehraufwand bei Ansatz einer ständig wechselnden Tätigkeitsstätte .....	22
Haftung bei Schaden durch ungesichert abgestellten Einkaufswagen .....	33	Voller Umsatzsteuersatz für Starksole-Bäder.....	26

Vom Unternehmer gegen Vorlage eines  
Gutscheins kostenlos ausgeführte Leistungen  
unterliegen nicht der Umsatzsteuer ..... 29  
Zahlungsverzug - Höhe der Verzugszinsen ..... 8

Zeitpunkt für die Aktivierung eines  
Dividendenanspruchs ..... 13  
Zulässigkeit der unentgeltlichen Übertragung  
eines Mitunternehmeranteils nach vorheriger  
Veräußerung von Sonderbetriebsvermögen ..... 11

## Termine Mai 2015

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

Steuerart	Fälligkeit	Ende der Schonfrist bei Zahlung durch	
		Überweisung <sup>1</sup>	Scheck <sup>2</sup>
Lohnsteuer, Kirchensteuer, Solidaritätszuschlag <sup>3</sup>	11.5.2015	15.5.2015	8.5.2015
Kapitalertragsteuer, Solidaritätszuschlag	Ab dem 1.1.2005 sind die Kapitalertragsteuer sowie der darauf entfallende Solidaritätszuschlag zeitgleich mit einer erfolgten Gewinnausschüttung an den Anteilseigner an das zuständige Finanzamt abzuführen.		
Umsatzsteuer <sup>4</sup>	11.5.2015	15.5.2015	8.5.2015
Gewerbsteuer	15.5.2015	18.5.2015	12.5.2015
Grundsteuer	15.5.2015	18.5.2015	12.5.2015
Sozialversicherung <sup>5</sup>	27.5.2015	entfällt	entfällt

<sup>1</sup> 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.

<sup>2</sup> 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.

<sup>3</sup> Für den abgelaufenen Monat.

<sup>4</sup> Für den abgelaufenen Monat, bei Dauerfristverlängerung für den vorletzten Monat, bei Vierteljahreszahlern mit Dauerfristverlängerung für das vorangegangene Kalendervierteljahr.

<sup>5</sup> 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 25.5.2015) an die jeweilige Einzugsstelle übermittelt werden. Regionale Besonderheiten bzgl. der Fälligkeiten sind ggf. zu beachten. 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 Juni 2015

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

Steuerart	Fälligkeit	Ende der Schonfrist bei Zahlung durch	
		Überweisung <sup>1</sup>	Scheck <sup>2</sup>
Lohnsteuer, Kirchensteuer, Solidaritätszuschlag <sup>3</sup>	10.6.2015	15.6.2015	5.6.2015
Kapitalertragsteuer, Solidaritätszuschlag	Ab dem 1.1.2005 sind die Kapitalertragsteuer sowie der darauf entfallende Solidaritätszuschlag zeitgleich mit einer Gewinnausschüttung an den Anteilseigner an das zuständige Finanzamt abzuführen.		
Einkommensteuer, Kirchensteuer, Solidaritätszuschlag	10.6.2015	15.6.2015	5.6.2015
Körperschaftsteuer, Solidaritätszuschlag	10.6.2015	15.6.2015	5.6.2015
Umsatzsteuer <sup>4</sup>	10.6.2015	15.6.2015	5.6.2015
Sozialversicherung <sup>5</sup>	26.6.2015	entfällt	entfällt

<sup>1</sup> 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.

<sup>2</sup> 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.

<sup>3</sup> Für den abgelaufenen Monat.

<sup>4</sup> Für den abgelaufenen Monat, bei Dauerfristverlängerung für den vorletzten Monat.

<sup>5</sup> 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 bis spätestens zwei Arbeitstage vor Fälligkeit (d. h. am 24.6.2015) an die jeweilige Einzugsstelle übermittelt werden. Regionale Besonderheiten bzgl. der Fälligkeiten sind ggf. zu beachten. 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.<sup>1</sup> Der Mahnung gleichgestellt sind die Klageerhebung sowie der Mahnbescheid.<sup>2</sup>

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.<sup>3</sup>

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.<sup>4</sup>

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.<sup>5</sup> Der Verzugszinssatz beträgt für das Jahr fünf Prozentpunkte bzw. für Rechtsgeschäfte, an denen Verbraucher nicht beteiligt sind, acht Prozentpunkte (ab 29.7.2014: neun Prozentpunkte\*) über dem Basiszinssatz.<sup>6</sup>

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.<sup>7</sup>

Aktuelle Basis- bzw. Verzugszinssätze ab 1.7.2012:<sup>8</sup>

Zeitraum	Basiszinssatz	Verzugszinssatz	Verzugszinssatz für Rechtsgeschäfte ohne Verbraucherbeteiligung
1.7. bis 31.12.2012	0,12 %	5,12 %	8,12 %
1.1. bis 30.6.2013	-0,13 %	4,87 %	7,87 %
1.7. bis 31.12.2013	-0,38 %	4,62 %	7,62 %
1.1. bis 30.6.2014	-0,63 %	4,37 %	7,37 %
1.7. bis 28.7.2014	-0,73 %	4,27 %	7,27 %
29.7. bis 31.12.2014	-0,73 %	4,27 %	8,27 %
1.1. bis 30.6.2015	-0,83 %	4,17 %	8,17 %*

\*Im **Geschäftsverkehr**, d. h. bei allen Geschäften zwischen Unternehmen, die **seit dem 29.7.2014** geschlossen wurden (und bei bereits zuvor bestehenden Dauerschuldverhältnissen, wenn die Gegenleistung nach dem 30.6.2016 erbracht wird), gelten **neue Regelungen**.<sup>9</sup>

Die wichtigsten Regelungen im Überblick:

- Vertragliche Vereinbarung von **Zahlungsfristen** ist grundsätzlich nur noch bis maximal 60 Kalendertage (bei öffentlichen Stellen als Zahlungspflichtige maximal 30 Tage) möglich.
- Die Zahlungsfrist beginnt grundsätzlich zum Zeitpunkt des Empfangs der Gegenleistung.
- Erhöhung des **Verzugszinssatzes** von acht auf neun Prozentpunkte über dem jeweiligen Basiszinssatz.
- Anspruch auf Verzugszinsen: Bei Vereinbarung einer Zahlungsfrist ab dem Tag nach deren Ende, ansonsten 30 Tage nach Rechnungszugang bzw. 30 Tage nach dem Zeitpunkt des Waren- oder Dienstleistungsempfangs.

<sup>1</sup> § 286 Abs. 1 S. 1 BGB.

<sup>2</sup> § 286 Abs. 1 S. 2 BGB.

<sup>3</sup> § 286 Abs. 2 BGB.

<sup>4</sup> § 286 Abs. 3 S. 1 BGB.

<sup>5</sup> § 288 Abs. 1 S. 1 BGB.

<sup>6</sup> § 288 Abs. 1 S. 2 bzw. Abs. 2 BGB.

<sup>7</sup> § 247 Abs. 1 S. 2, 3 BGB.

<sup>8</sup> Homepage Deutsche Bundesbank.

<sup>9</sup> Gesetz zur Bekämpfung von Zahlungsverzug im Geschäftsverkehr und zur Änderung des Erneuerbare-Energien-Gesetzes, BGBl 2014 I, S. 1218, LEXinform 0437910.



- **Mahnung ist entbehrlich:** Der Gläubiger kann bei Zahlungsverzug sofort Verzugszinsen verlangen, sofern er seinen Teil des Vertrags erfüllt hat, er den fälligen Betrag nicht (rechtzeitig) erhalten hat und der Schuldner für den Zahlungsverzug verantwortlich ist.
- Einführung eines **pauschalen Schadenersatzanspruchs** in Höhe von 40 € für Verwaltungskosten und interne Kosten des Gläubigers, die in Folge des Zahlungsverzugs entstanden sind (unabhängig von Verzugszinsen und vom Ersatz externer Beitreibungskosten).
- **Abnahme- oder Überprüfungsverfahren** hinsichtlich einer Ware oder Dienstleistung darf grundsätzlich nur noch maximal 30 Tage dauern.

### **Einbeziehung von Krankengeld in den Progressionsvorbehalt**

Nach dem Einkommensteuergesetz unterliegt das von einer gesetzlichen Krankenkasse gezahlte Krankengeld dem Progressionsvorbehalt.<sup>1</sup> Das Krankengeld selbst ist zwar steuerfrei. Es erhöht aber die Steuer auf die übrigen Einkünfte, weil es bei der Berechnung des Steuersatzes für die übrigen steuerpflichtigen Einkünfte berücksichtigt wird. Der Bundesfinanzhof<sup>2</sup> hat erneut entschieden und damit seine bisherige Rechtsprechung<sup>3</sup> bestätigt, dass der Progressionsvorbehalt auch für das Krankengeld greift, das ein freiwillig bei einer gesetzlichen Krankenkasse Versicherter bezieht. Es macht keinen Unterschied, ob der Empfänger des Krankengelds freiwillig oder pflichtversichert ist.

Zwischen gesetzlicher und privater Krankenversicherung bestehen auch nach der Einführung der allgemeinen Krankenversicherungspflicht und des Basistarifs weiterhin grundsätzliche Unterschiede. Ab dem Jahr 2009 gilt zwar die allgemeine Krankenversicherungspflicht. Aber dies und der in der privaten Krankenversicherung ab diesem Jahr eingeführte Basistarif mit Kontrahierungszwang<sup>4</sup> rechtfertigen keine andere Beurteilung.

### **Kein Abzug der tatsächlichen Werbungskosten bei Günstigerprüfung**

Auf Antrag des Steuerzahlers können die ermittelten Kapitaleinkünfte den Einkünften im Sinne des Einkommensteuergesetzes hinzugerechnet und der tariflichen Einkommensteuer unterworfen werden, wenn dies zu einer niedrigeren Einkommensteuer einschließlich Zuschlagsteuern führt (sog. Günstigerprüfung)<sup>5</sup>.

Bei der Günstigerprüfung kommt zwar nicht der für die Besteuerung der Einkünfte aus Kapitalvermögen grundsätzlich anzuwendende Abgeltungsteuersatz von 25 % zur Anwendung, sondern der progressive Regelsteuersatz. Da die Ermittlung der Kapitaleinkünfte auch bei der Günstigerprüfung nach den Vorschriften des Einkommensteuergesetzes vorzunehmen ist, kommt auch im Falle der Günstigerprüfung das Verbot des Abzugs der tatsächlich entstandenen Werbungskosten zur Anwendung. Der Abzug bleibt damit auf den sog. Sparer-Pauschbetrag von 801,00 € beschränkt.

Die Günstigerprüfung ist als Billigkeitsmaßnahme zu verstehen, mit der Steuerzahler, deren Steuersatz niedriger ist als 25 %, eine weitere Begünstigung erhalten. Diese soll aber nicht dazu führen, dass die derart Begünstigten vollumfänglich aus dem System der Abgeltungsteuer ausscheiden.

(Quelle: Urteil des Bundesfinanzhofs<sup>6</sup>)

### **Einkünfteerzielungsabsicht bei langjähriger Generalsanierung**

Nach dem Kauf eines vermieteten sanierungsbedürftigen Mehrfamilienhauses wirkte der Grundstückseigentümer auf die Beendigung sämtlicher Mietverhältnisse hin, um eine Komplettsanierung des Hauses durchführen zu können. Im Jahr 1999 zogen die letzten Mieter aus. Im Jahr 2011 erfolgte die Generalsanierung des Gebäudes. Bis zu diesem Zeitpunkt wurden fast keine Vermietungseinkünfte erzielt, sodass das Finanzamt die Werbungskostenüberschüsse (Verluste) für die Jahre 2002 bis 2007 nicht anerkannte.

Der Bundesfinanzhof<sup>7</sup> bestätigte die Auffassung der Finanzverwaltung. Aufwendungen für Wohnungen, die nach vorheriger auf Dauer angelegter Vermietung leer stehen, sind auch während der Leerstandszeiten als Werbungskosten abziehbar, solange der Vermieter den ursprünglichen Entschluss zur Einkünfteerzielung nicht endgültig aufgegeben hat. Im entschiedenen Fall hat der Vermieter allerdings den zeitlich begrenzten Beurteilungs- und Entscheidungsspielraum überschritten. Er hatte über einen Zeitraum von mehr als neun Jahren nichts unternommen, um die Wohnungen zu sanieren und zu vermieten.

<sup>1</sup> § 32b Abs. 1 Satz 1 Nr. 1b EStG.

<sup>2</sup> BFH, Urt. v. 13.11.2014, III R 36/13, LEXinform 0934333.

<sup>3</sup> BFH, Urt. v. 26.11.2008, X R 53/06, DStR 2009, S. 471, LEXinform 0587893.

<sup>4</sup> § 12 Abs. 1a, 1b VAG.

<sup>5</sup> § 32d Abs. 6 Satz 1 EStG.

<sup>6</sup> BFH, Urt. v. 28.1.2015, VIII R 13/13, DStR 2015, S. 565, DB 2015, S. 656, LEXinform 0929543.

<sup>7</sup> BFH, Urt. v. 13.1.2015, IX R 46/13, LEXinform 0934313.

### ***Keine verdeckte Gewinnausschüttung durch Weiterleitung erstatteter Arbeitgeberanteile zur Rentenversicherung an Arbeitnehmer einer GmbH***

Eine verdeckte Gewinnausschüttung (vGA) liegt vor, wenn eine Kapitalgesellschaft ihrem Gesellschafter außerhalb der gesellschaftsrechtlichen Gewinnverteilung einen Vermögensvorteil zuwendet und diese Zuwendung aufgrund des Gesellschaftsverhältnisses erfolgt. Das ist z. B. dann der Fall, wenn ein ordentlicher und gewissenhafter Geschäftsführer diesen Vorteil einem Nichtgesellschafter nicht zugewendet hätte.

Die Weiterleitung erstatteter Arbeitgeberanteile zur Rentenversicherung durch den Gesellschafter-Geschäftsführer einer GmbH an dessen in der GmbH beschäftigte Ehefrau, für deren Altersversorgung die Arbeitgeberanteile irrtümlich gezahlt wurden, ist keine Zuwendung des Arbeitgebers, die dem Gesellschafter-Geschäftsführer als vGA zuzurechnen ist, wenn das Arbeitsverhältnis fremdüblich vereinbart und tatsächlich durchgeführt worden ist.

Die Weiterleitung der Arbeitgeberbeiträge war nicht durch das Gesellschaftsverhältnis des Geschäftsführers zur GmbH, sondern allein durch das Arbeitsverhältnis der Ehefrau veranlasst. Der Bruttolohn war wirtschaftlich gesehen als angemessene Gegenleistung für die erbrachte Arbeit zu würdigen.

(Quelle: Urteil des Bundesfinanzhofs<sup>1</sup>)

### ***Zulässigkeit der unentgeltlichen Übertragung eines Mitunternehmeranteils nach vorheriger Veräußerung von Sonderbetriebsvermögen***

Ein Unternehmer verkaufte sein Sonderbetriebsvermögen, bevor er den Mitunternehmeranteil unentgeltlich auf seinen Sohn übertrug. Das Finanzamt erkannte die unentgeltliche Übertragung nicht an. Es sah zusammengefasst eine tarifbegünstigte Aufgabe des Mitunternehmeranteils unter Einbeziehung des veräußerten Sonderbetriebsvermögens.

Der Bundesfinanzhof<sup>2</sup> folgte dieser Auffassung nicht. Ein aus der unentgeltlichen Übertragung eines Mitunternehmeranteils entstehender Gewinn kann steuerpflichtig sein. Dies ist der Fall, wenn die Übertragung erfolgt, ohne dass dem Rechtsnachfolger gleichzeitig alle Wirtschaftsgüter des Sonderbetriebsvermögens mit übertragen werden, die als wesentliche Betriebsgrundlage des Mitunternehmeranteils anzusehen sind. Da im Urteilsfall das Sonderbetriebsvermögen vor der Anteilsübertragung veräußert wurde, gehörte es nicht mehr zum Mitunternehmeranteil. Folglich war es möglich, den vollständigen verbliebenen Mitunternehmeranteil steuerfrei unentgeltlich zu übertragen. Es ist unbeachtlich, wenn die unterschiedlichen Vorgänge auf einem einheitlichen Plan beruhen.

<sup>1</sup> BFH, Urt. v. 21.10.2014, VIII R 21/12, BFH/NV 2015, S. 548, DStR 2015, S. 353, LEXinform 0929079.

<sup>2</sup> BFH, Urt. v. 9.12.2014, IV R 29/14, BFH/NV 2015, S. 415, DB 2015, S. 222, DStR 2015, S. 211, LEXinform 0934777.

## **Berechnung der Steuerermäßigung durch gewerbliche Einkünfte aus im internationalen Verkehr eingesetzten Handelsschiffen**

Die tarifliche Einkommensteuer mindert sich, wenn im zu versteuernden Einkommen gewerbliche Einkünfte enthalten sind.<sup>1</sup> Der Ermäßigungshöchstbetrag ist aus dem Verhältnis der Summe der positiven gewerblichen Einkünfte zur Summe aller positiven Einkünfte zu berechnen.<sup>2</sup> Er beträgt das 3,8 fache des festgesetzten Gewerbesteuer-Messbetrags.<sup>3</sup> Ausgenommen von der Begünstigung sind u. a. im internationalen Verkehr eingesetzte Handelsschiffe.<sup>4</sup>

Fraglich war, ob bei der Ermittlung des zur Steuerbegünstigung führenden Gewerbesteuer-Messbetrags der Gewerbesteuer-Freibetrag für Einzelunternehmen oder Personengesellschaften vorab von dem nicht zur Steuervergünstigung führenden Gewerbeertrag abzuziehen ist. Dies hätte zur Folge, dass der für die Steuerermäßigung zu Grunde zu legende Gewerbeertrag überproportional berücksichtigt würde. Die Folgen aus den unterschiedlichen Berechnungen zeigen sich an dem vom Bundesfinanzhof<sup>5</sup> entschiedenen Fall:

	€	€
Gewerbeertrag von Handelsschiffen im int. Verkehr	17.761	17.761
anteiliger Gewerbesteuerfreibetrag	0	17.761
verbleibender Betrag	17.761	0
Sonderbetriebseinnahmen durch Sondervergütungen	15.895	15.895
restlicher anteiliger Gewerbesteuerfreibetrag	0	6.739
Gewerbeertrag	33.656	9.156
Gewerbeertrag abgerundet	33.600	9.100
Gewerbesteuerfreibetrag	24.500	0
verbleibender Betrag	9.100	9.100
GewSt-Messbetrag 3,5 %	318	318
verhältnismäßig zu berücksichtigender GewSt-Messbetrag		
lt. finanzamtl. Berechnung (Tab. 1): 15.895/33.656 =	150	
von der Gesellschaft vorgenommene Berechnung (Tab. 2):		318

Der sich ergebende GewSt-Messbetrag entfällt in voller Höhe von 318 € auf den für die Steuerermäßigung zu berücksichtigenden Messbetrag.

Der Bundesfinanzhof kam zu dem Ergebnis, dass der festgesetzte GewSt-Messbetrag im Verhältnis des der Steuerermäßigung unterliegenden Gewinns zum gesamten Gewinn aus Gewerbebetrieb aufzuteilen ist. Dies entspricht der finanzamtlichen Vorgehensweise.

<sup>1</sup> § 35 Abs. 1 EStG.

<sup>2</sup> § 35 Abs. 1 Satz 2 EStG.

<sup>3</sup> § 35 Abs. 1 Satz 1 Nr. 1 u. 2 EStG.

<sup>4</sup> § 5a Abs. 5 Satz 2 EStG.

<sup>5</sup> BFH, Urt. v. 4.12.2014, IV R 27/11, BFH/NV 2015, S. 441, DB 2015, S. 225, DStR 2015, S. 287, LEXinform 0928517.

### **Zeitpunkt für die Aktivierung eines Dividendenanspruchs**

In einem Fall der Betriebsaufspaltung waren A und B zu jeweils 50 % am Gesellschaftskapital einer GmbH & Co. KG beteiligt. Am Stammkapital der GmbH waren A mit 60 % und B mit 40 % beteiligt. Im September 2000 fassten die Beteiligten als Gesellschafter der GmbH den Beschluss, die Gewinnverteilung abweichend von den gesetzlichen Bestimmungen zu regeln. Gleichzeitig wurde vereinbart, dass B seine Gesellschaftsanteile mit Wirkung zum 2. Januar 2001 an A abtreten und aus den in der Vergangenheit thesaurierten Gewinnen eine Bardividende ausgezahlt bekommen sollte, zahlbar bis zum 1. Januar 2001. Die Ausschüttung erfolgte auch im Jahr 2001.

Das Finanzamt vertrat die Auffassung, dass die inkongruente Gewinnausschüttung nicht anzuerkennen war. Es handele sich insgesamt um die Veräußerung der GmbH-Anteile im Jahr 2000. Die übrigen Vereinbarungen seien wegen Gestaltungsmissbrauchs nicht anzuerkennen.<sup>1</sup>

Demgegenüber sah der Bundesfinanzhof<sup>2</sup> in der einvernehmlich getroffenen und notariell beurkundeten Satzungsänderung zur abweichenden Gewinnverteilungsregelung keinen Gestaltungsmissbrauch. Die Zusammenfassung dieser Satzungsänderung mit dem Beschluss über die Gewinnausschüttung und der Anteilsübertragung in einer notariellen Urkunde ist zulässig und nicht zu beanstanden. Eine zivilrechtlich ordnungsgemäß zustande gekommene inkongruente Gewinnausschüttung ist steuerlich anzuerkennen.

Die Gewinnausschüttung war allerdings nach dem Gesellschafterbeschluss in der Sonderbilanz von B zum 31.12.2000 zu aktivieren. Für die Erstellung von Sonderbilanzen gelten die allgemeinen Grundsätze zur Buchführung und Bilanzierung. Am Schluss eines Wirtschaftsjahrs ist das Betriebsvermögen anzusetzen, das nach den handelsrechtlichen Grundsätzen ordnungsmäßiger Buchführung und Bilanzierung auszuweisen ist. Maßgeblich für das Jahr der Aktivierung ist das Jahr der Beschlussfassung und nicht das der Auszahlung der Dividende.

Formaljuristisch wird die Entscheidung wie folgt begründet: Es ist grundsätzlich zuerst der Jahresabschluss festzustellen. Erst danach kann ein Gewinnverwendungsbeschluss gefasst werden. Ein Gewinnverwendungsbeschluss über bereits in den Vorjahren thesaurierte Gewinne kann im laufenden Geschäftsjahr gefasst werden. Es bedarf dazu keines weiteren Gewinnverwendungsbeschlusses nach der Feststellung des laufenden Jahresabschlusses.

### **Vermögensverwaltende Kommanditgesellschaft: Zulässigkeit der Verrechnung nicht ausgeglichener oder abgezogener Verluste mit späterem Veräußerungsgewinn**

Eine vermögensverwaltende Kommanditgesellschaft mit Einkünften aus Vermietung und Verpachtung erzielte einen laufenden Überschuss aus der Vermietung und einen Veräußerungsgewinn aus dem Verkauf ihres Grundstücks. Diese positiven Einkünfte aus Vermietung und Verpachtung und die aus dem Grundstücksverkauf resultierenden Einkünfte aus privaten Veräußerungsgeschäften verrechnete sie mit in früheren Jahren entstandenen, aber nicht ausgeglichenen oder abgezogenen Verlusten. Das Finanzamt lehnte eine Verrechnung ab. Es stellte sich auf den Standpunkt, dass Einkünfte aus verschiedenen Einkunftsarten nicht miteinander verrechnet werden dürften.<sup>3</sup>

Der Bundesfinanzhof<sup>4</sup> entschied dagegen: Die für die einzelnen Kommanditisten festgestellten verrechenbaren Verluste sind mit den positiven Einkünften aus der Vermietung und dem Gewinn aus dem Veräußerungsgeschäft verrechenbar. Ausschlaggebend dafür ist, dass Gesellschafter von gewerblich tätigen GmbH & Co. KGs nicht anders behandelt werden sollen als solche mit Einkünften aus Vermietung und Verpachtung. Verrechenbare Verluste mindern die Gewinne, die dem Kommanditisten in späteren Wirtschaftsjahren aus seiner Beteiligung an der Kommanditgesellschaft zuzurechnen sind. Dabei ist die Art der Einkünfte unerheblich. Es kommt allein auf die gesellschaftsrechtliche Beteiligung an.

<sup>1</sup> § 42 AO.

<sup>2</sup> BFH, Urt. v. 4.12.2014, IV R 28/11, GmbHR 2015, S. 274, LEXinform 0928629.

<sup>3</sup> Einkünfte gem. § 21 u. § 23 EStG.

<sup>4</sup> BFH, Urt. v. 2.9.2014, IX R 52/13, BFH/NV 2015, S. 381, DStR 2015, S. 160, DB 2015, S. 164, LEXinform 0934307.

## **Anerkennung von Verlusten einer Gesellschaft, die ihre Geschäftstätigkeit bis zur Liquidation nie aufgenommen hat**

Gesellschafter einer GmbH & Co. KG hatten Gesellschaftsanteile einer GmbH erworben. Etwa ein Jahr später ließen sie eine Kommanditgesellschaft (KG) ins Handelsregister eintragen. Die GmbH war als Komplementärin zur alleinigen Geschäftsführung der KG befugt. Bis zur Löschung im Handelsregister vergingen fünf Jahre, ohne dass die Gesellschaft wirtschaftlich aktiv wurde. Sie erzielte laufend geringe Verluste. Das Finanzamt verweigerte deren Anerkennung mit der Begründung, dass jegliche Gewinnerzielungsabsicht gefehlt habe.

Der Bundesfinanzhof<sup>1</sup> sah das anders: Im Sinne des Einkommensteuergesetzes gilt als Gewerbebetrieb die Tätigkeit einer Personengesellschaft, deren Absicht es ist, Einkünfte zu erzielen und eine als Komplementärin fungierende Kapitalgesellschaft, die die Geschäftsführung ausübt.<sup>2</sup> Dabei besteht keine Verpflichtung, ein gewerbliches Unternehmen auszuüben. Aus diesem Grund gehört auch eine Vermietungseinkünfte erzielende GmbH & Co. KG als sog. gewerblich geprägte Personengesellschaft zu den betroffenen Unternehmungen. Es muss aber in jedem Fall die Absicht vorhanden sein, einen gewerblichen Totalgewinn zwischen der Betriebsgründung und der Betriebsbeendigung zu erzielen. Die Tätigkeit darf allerdings nicht dazu bestimmt oder geeignet sein, persönliche Neigungen der Gesellschafter zu befriedigen, oder dem Zweck dienen, wirtschaftliche Vorteile außerhalb der Einkunftssphäre zu erzielen. Ansonsten müssen zusätzliche Anhaltspunkte dafür vorliegen, dass Verluste aus persönlichen Gründen oder Neigungen hingenommen werden.<sup>3</sup>

Während einer Anlaufphase ist auch bei laufenden Verlusten von einer Gewinnerzielungsabsicht auszugehen. Es ist kein Indiz für eine fehlende Gewinnerzielungsabsicht, wenn der Betrieb wieder eingestellt wird, ohne eine Geschäftstätigkeit aufgenommen zu haben.

## **Anschaffungszeitpunkt von Aktien beim Wandlungsrecht zum Umtausch aus vorhandenen Wandelschuldverschreibungen**

Ein Bankangestellter nutzte bei seinem Arbeitgeber, einer Bank, das Angebot zur Zeichnung von Wandelanleihen. Vertragsgemäß verpflichtete sich die Bank zur Auszahlung des Nennbetrags der Anleihen nach Ablauf von 10 Jahren. Während der Laufzeit bestand die Möglichkeit zum Umtausch in Aktien der Bank. Dabei war für jede erworbene Aktie eine geringe Zuzahlung zu leisten. Der Bankangestellte machte bereits nach 10 Monaten von dem Wandlungsrecht Gebrauch. Nach weiteren 11 Monaten verkaufte er die Aktien. Den dabei erzielten Gewinn wertete das Finanzamt als einen steuerpflichtigen Gewinn aus privaten Veräußerungsgeschäften. Ein solches liegt vor, wenn zwischen Erwerb und Verkauf von privaten Wirtschaftsgütern ein Zeitraum von nicht mehr als einem Jahr liegt.<sup>4</sup>

Der Bundesfinanzhof<sup>5</sup> bestätigte dies. Die Anschaffung der Wandelschuldverschreibungen ist entgegen der Meinung des Steuerzahlers nicht in die Berechnung der einjährigen steuerschädlichen Frist zwischen Anschaffung und Veräußerung einzubeziehen. Das Wandlungsrecht ist als Wahl- und Gestaltungsrecht anzusehen. Es findet eine rechtsgestaltende Umwidmung des Anleiheverhältnisses in eine Aktionärseinlage statt. Der Kauf der Wandelschuldverschreibungen und der spätere von der Leistung einer Zuzahlung abhängige Umtausch in Aktien stellen keinen steuerlich einheitlichen Vorgang dar. Anschaffungszeitpunkt der Aktien war deshalb der Zeitpunkt des Umtauschs der Wandelschuldverschreibungen in Aktien. Da die Veräußerung der Aktien nur 11 Monate später stattfand, lag ein steuerpflichtiges privates Veräußerungsgeschäft vor.

<sup>1</sup> BFH, Urt. v. 30.10.2014, IV R 34/11, BFH/NV 2015, S. 397, DB 2015, S. 285, DStR 2015, S. 217, LEXinform 0928586.

<sup>2</sup> § 15 Abs. 3 Nr. 2 EStG.

<sup>3</sup> BFH, Urt. v. 19.3.2009, IV R 40/06, BFH/NV 2009, S. 1115, LEXinform 0587545; BFH, Urt. v. 20.9.2012, IV R 43/10, BFH/NV 2013, S. 408, LEXinform 0928082.

<sup>4</sup> § 23 Abs. 1 Satz 1 Nr. 2 EStG.

<sup>5</sup> BFH, Urt. v. 1.10.2014, IX R 55/13, BFH/NV 2015, S. 391, DStR 2015, S. 223, LEXinform 0934353.







---

## ***Vermietung der Wohnung durch den Mieter an Touristen rechtfertigt die fristlose Kündigung***

Wer als Mieter seine Wohnung unerlaubt über eine Internetplattform zur Vermietung an Touristen anbietet, muss damit rechnen, dass ihm sein Mietvertrag außerordentlich gekündigt wird. Das Landgericht Berlin<sup>1</sup> hat entschieden, dass ein Vermieter einen Mietvertrag mit sofortiger Wirkung beenden kann, wenn ein Mieter seine Wohnung über ein Vermietungsportal im Internet an Touristen vermietet und das trotz erfolgter Abmahnung nicht unterlässt.

Nach Auffassung des Gerichts ist die entgeltliche Überlassung gemieteten Wohnraums an Touristen ohne Erlaubnis des Vermieters vertragswidrig. Es handelt sich dabei um einen derart schwerwiegenden Pflichtenverstoß, dass dem Vermieter eine Fortsetzung des Mietverhältnisses bis zum Ablauf der Kündigungsfrist nicht zuzumuten ist.

### **Kategorien und Merkmale**

Thema:	Mieter/Vermieter
Steuern:	keine
Rechts- und Sachgebiete:	Miet-/Pachtrecht
Rechts- und Unternehmensform:	keine
Branche:	keine
Persönliches:	keine
Standardbrief:	nein
Internet-Baustein:	nein

---

<sup>1</sup> LG Berlin, Beschl. v. 3.2.2015, 67 T 29/15, LEXinform 0442907.

### **Kein Kindergeld für eine nicht sozialversicherte Person bei Anspruch auf Familienleistungen im EU-Land**

Ein in der Bundesrepublik Deutschland lebender Kindergeldberechtigter, der nicht in einem Sozialversicherungssystem versichert ist, hat keinen Anspruch auf Kindergeld für die im EU–Ausland lebenden Kinder, wenn für diese im Ausland dem Kindergeld vergleichbare Leistungen gewährt werden.

Das dazu ergangene Urteil des Bundesfinanzhofs<sup>1</sup> betraf eine in Deutschland lebende polnische Staatsangehörige, die weder in Deutschland noch in Polen sozialversichert war. Sie übte in Deutschland ein Gewerbe aus. Der Ehemann wohnte mit drei gemeinsamen Kindern in Polen, war aber nicht erwerbstätig. Für die Kinder bestand dort ein Anspruch auf polnische Familienleistungen.

#### Kategorien und Merkmale

Thema:	Einkommensteuer
Steuern:	keine
Rechts- und Sachgebiete:	keine
Rechts- und Unternehmensform:	keine
Branche:	keine
Persönliches:	Kinder
Standardbrief:	nein
Internet-Baustein:	nein

---

<sup>1</sup> BFH, Urt. v. 13.11.2014, III R 1/13, BFH/NV 2015, S. 405, LEXinform 0929573.

### **Verbilligt vermietete Wohnungen als gewillkürtes Betriebsvermögen**

Eine zu privaten Wohnzwecken verbilligt vermietete Wohnung kann gewillkürtes Betriebsvermögen sein. Die außerbetrieblich veranlasste Verbilligung stellt dabei eine Nutzungsentnahme dar.

Der Bundesfinanzhof<sup>1</sup> hat sich mit dem Fall einer Erbengemeinschaft auseinandergesetzt, die ein verpachtetes Hotel betrieb. Zum Hotel gehörten auch Wohnungen, die an Miterben, die zugleich auch Hotelangestellte waren, zu deren eigenen Wohnzwecken vermietet waren. Das Finanzamt vertrat die Auffassung, dass die von den Miterben selbst genutzten Wohnungen nicht Betriebsvermögen, sondern vielmehr notwendiges Privatvermögen darstellten.

Der Bundesfinanzhof dagegen stellte fest, dass fremd vermietete Grundstücke kein notwendiges Privatvermögen sein können. Sie können als gewillkürtes Betriebsvermögen behandelt werden. Bei einer verbilligten Überlassung, wie in dem geschilderten Fall, ist die Differenz zwischen tatsächlich gezahlter und ortsüblicher Miete als Nutzungsentnahme zu erfassen.

### Kategorien und Merkmale

Thema:	Einkommensteuer
Steuern:	ESt - Einkünfte aus V+V
Rechts- und Sachgebiete:	keine
Rechts- und Unternehmensform:	keine
Branche:	keine
Persönliches:	keine
Standardbrief:	nein
Internet-Baustein:	nein

---

<sup>1</sup> BFH, Urt. v. 14.8.2014, IV R 56/11, BFH/NV 2015, S. 317, LEXinform 0928854.

### ***Doppelte Haushaltsführung bei beiderseits berufstätigen Lebensgefährten***

Ob eine beruflich veranlasste doppelte Haushaltsführung vorliegt, hängt u. a. auch von der Feststellung ab, wo sich der Mittelpunkt des Lebensinteresses eines Arbeitnehmers befindet. Hält sich ein Arbeitnehmer zusammen mit einem Lebensgefährten in dem beruflich begründeten Zweithaushalt auf, bedeutet das noch nicht, dass dort auch der Lebensmittelpunkt liegt.

Die außerhalb des Beschäftigungsortes belegene Wohnung eines Arbeitnehmers kann dessen Lebensmittelpunkt darstellen, auch wenn er sich den überwiegenden Teil des Jahres mit seinem Lebensgefährten am Beschäftigungsort aufhält. Hier kommt es auf die Gesamtwürdigung des Einzelfalles an.

Mit diesem Urteil des Bundesfinanzhofs<sup>1</sup> wird die bisher für berufstätige Ehegatten geltende Rechtsprechung auch auf unverheiratete Lebensgefährten ausgedehnt.

#### Kategorien und Merkmale

Thema:	Einkommensteuer
Steuern:	keine
Rechts- und Sachgebiete:	keine
Rechts- und Unternehmensform:	keine
Branche:	keine
Persönliches:	Eheähnliche Lebensgemeinschaft
Standardbrief:	ja
Internet-Baustein:	ja

---

<sup>1</sup> BFH, Urt. v. 8.10.2014, VI R 16/14, BFH/NV 2015, S. 393, LEXinform 0934654.

### **Regelmäßige Arbeitsstätte in der Probezeit und bei befristeter Beschäftigung**

Ein in einer dauerhaften, ortsfesten betrieblichen Einrichtung seines Arbeitgebers beschäftigter Arbeitnehmer ist nicht allein deshalb auswärtig tätig, weil eine Probezeit vereinbart wurde. Auch eine unbedingte Versetzungsbereitschaft oder ein befristetes Arbeitsverhältnis ändert nichts an dieser Beurteilung.

Dieses Urteil des Bundesfinanzhofs<sup>1</sup> ist zu dem noch bis einschließlich 2013 geltenden steuerlichen Reisekostenrecht ergangen.

Mit Wirkung ab 1.1.2014 gibt es hierzu eine gesetzliche Regelung.<sup>2</sup> Danach ist von einer ersten Tätigkeitsstätte auszugehen, wenn der Arbeitnehmer unbefristet für die Dauer des Dienstverhältnisses oder über einen Zeitraum von 48 Monaten hinaus an einer solchen Tätigkeitsstätte tätig werden soll.

### Kategorien und Merkmale

Thema:	Einkommensteuer
Steuern:	ESt - Einkünfte aus nichtselbst. Arbeit
Rechts- und Sachgebiete:	keine
Rechts- und Unternehmensform:	keine
Branche:	keine
Persönliches:	keine
Standardbrief:	nein
Internet-Baustein:	nein

---

<sup>1</sup> BFH, Urt. v. 6.11.2014, VI R 21/14, DSStR 2015, S. 164, DB 2015, S. 168, BFH/NV 2015, S. 401, LEXinform 0934649.

<sup>2</sup> § 9 Abs. 4 Satz 3 EStG.

## **Verpflegungsmehraufwand bei Ansatz einer ständig wechselnden Tätigkeitsstätte**

Die Höhe der Mehraufwendungen für Verpflegung richtet sich bei einer Auswärtstätigkeit an ständig wechselnden Tätigkeitsstätten nach der Abwesenheitsdauer des Arbeitnehmers von seiner Wohnung. Als Wohnung ist hier der Ort des Lebensmittelpunkts gemeint. Das gleiche gilt aber auch dann, wenn der Arbeitnehmer ständig in derselben auswärtigen Unterkunft übernachtet.

Der Bezug einer Unterkunft an einem Beschäftigungsort, der nicht als regelmäßige Arbeitsstätte anzusehen ist, stellt keine doppelte Haushaltsführung dar. Die Beschränkung des Abzugs von Verpflegungsmehraufwand auf drei Monate spielt also in diesem Fall keine Rolle. Für die Berechnung der Verpflegungspauschale bei einer Einsatzwechseltätigkeit ist alleine die jeweilige Abwesenheit von der vor Ort genommenen Wohnung maßgebend. (Quelle: Urteil des Bundesfinanzhofs<sup>1</sup>)

### Kategorien und Merkmale

Thema:	Einkommensteuer
Steuern:	ESt - Einkünfte aus nichtselbst. Arbeit
Rechts- und Sachgebiete:	keine
Rechts- und Unternehmensform:	keine
Branche:	keine
Persönliches:	keine
Standardbrief:	nein
Internet-Baustein:	nein

---

<sup>1</sup> BFH, Urt. v. 8.10.2014, VI R 95/13, DStR 2014, S. 2559, DB 2014, S. 2869, BFH/NV 2015, S. 254, LEXinform 0934436.

### **Arbeitslohn bei Überlassung von Genussrechten an Arbeitnehmer**

Die Verzinsung von Genussrechten, die Arbeitnehmern eingeräumt werden, führt unter bestimmten Voraussetzungen zu Arbeitslohn und nicht zu Einkünften aus Kapitalvermögen.

Dafür spricht, dass die Höhe der Verzinsung bei Abschluss der Anlage unbestimmt ist und diese von einem Gremium bestimmt wird, das aus Arbeitgeber- und Arbeitnehmervertretern besteht. Auch eine Verzinsung der Genussrechte zu nicht marktüblichen Konditionen deutet auf Arbeitslohn hin. Ein weiteres Indiz ist auch die Tatsache, dass solche Genussrechte nur von Arbeitnehmern erworben werden können und die Beendigung des Arbeitsverhältnisses bei den Genussrechten automatisch zur Kündigung der Beteiligung führt. Unter diesen Voraussetzungen ist davon auszugehen, dass solche Einnahmen durch das Arbeitsverhältnis veranlasst sind und deshalb Arbeitslohn darstellen.

(Quelle: Urteil des Bundesfinanzhofs<sup>1</sup>)

#### Kategorien und Merkmale

Thema:	Einkommensteuer
Steuern:	ESt - Einkünfte aus nichtselbst. Arbeit
Rechts- und Sachgebiete:	keine
Rechts- und Unternehmensform:	keine
Branche:	keine
Persönliches:	keine
Standardbrief:	nein
Internet-Baustein:	nein

<sup>1</sup> BFH, Urt. v. 21.10.2014, VIII R 44/11, BFH/NV 2015, S. 268, LEXinform 0928819.

### ***Nutzungsdauer von Wirtschaftsgütern in Ergänzungsbilanzen abweichend von Behandlung in Gesamthandsbilanz***

Werden Anteile an einer Personengesellschaft erworben und liegt der Kaufpreis hierfür über dem Buchwert in der Gesamthandsbilanz der Personengesellschaft, ist der übersteigende Betrag in einer positiven Ergänzungsbilanz des Erwerbers auszuweisen und dort abzuschreiben.

In einem vom Bundesfinanzhof<sup>1</sup> entschiedenen Fall hatte der Gesellschafter einer KG von seinen Mitgesellschaftern einen Anteil an einem Containerschiff erworben. Den über dem Buchwert liegenden Kaufpreis stellte er in eine Ergänzungsbilanz ein und verteilte diesen Betrag analog der Behandlung in der Gesamthandsbilanz auf die dort ausgewiesene Restnutzungsdauer des Schiffs, die aber geringer als die tatsächliche Restnutzungsdauer war.

Das Gericht entschied, dass für die Ergänzungsbilanz eine eigene Nutzungsdauer zu bestimmen ist. Der Kommanditist konnte somit weniger AfA geltend machen.

#### **Kategorien und Merkmale**

Thema:	Einkommensteuer
Steuern:	ESt - Einkünfte aus Gewerbebetrieb
Rechts- und Sachgebiete:	keine
Rechts- und Unternehmensform:	keine
Branche:	keine
Persönliches:	keine
Standardbrief:	nein
Internet-Baustein:	nein

<sup>1</sup> BFH, Urt. v. 20.11.2014, IV R 1/11, BFH/NV 2015, S. 409, DStR 2015, S. 283, LEXinform 0928167.



### ***Darlehen einer Kommanditgesellschaft an ihre Kommanditisten kann betrieblich veranlasst sein***

Eine Kommanditgesellschaft hatte ihren Kommanditisten verzinsliche Darlehen gegeben, die diese zur Zahlung von Beiträgen zu Lebensversicherungen verwendeten, die wiederum an eine Bank zur Sicherung von Darlehen der Gesellschaft abgetreten waren. Die Gesellschaft aktivierte die Gesellschafter-Darlehen in ihrer Bilanz. Das Finanzamt wertete die Darlehen aber als Entnahmen der Gesellschafter. Hierdurch wurden die steuerlichen Kapitalkonten negativ und die Gesellschafter konnten deswegen ihre Verlustanteile an der Gesellschaft nicht mehr direkt im Rahmen einer Einkommensteuerveranlagung geltend machen.

Der Bundesfinanzhof<sup>1</sup> entschied zugunsten der Gesellschaft, dass die Darlehen betrieblich veranlasst waren, weil sich durch die Zinszahlungen das Betriebsergebnis und durch den Ausweis der Darlehensforderungen die bilanzielle Situation der Gesellschaft verbessert hatten.

### ***Abgeltungsteuer: Schuldzinsen als Werbungskosten***

Der Bundesfinanzhof<sup>2</sup> (BFH) hat entschieden, dass im Veranlagungszeitraum 2008 (vor dem Systemwechsel zur Abgeltungsteuer) angefallene Schuldzinsen bei der Ermittlung der Einkünfte aus Kapitalvermögen abgezogen werden können, auch wenn die damit zusammenhängenden Kapitalerträge erst in späteren Jahren anfallen und dann der Abgeltungsteuer unterliegen. Das Werbungskostenabzugsverbot<sup>3</sup> ist erstmalig ab dem Veranlagungszeitraum 2009 anzuwenden.

Im Streitfall hatte ein Anleger eine teilweise fremdfinanzierte Festgeldanlage getätigt. Die Besonderheit des Falles lag darin, dass ihm die Zinserträge erst 2009 zufließen, während die Darlehenszinsen bereits 2008, also vor Einführung der Abgeltungsteuer, belastet wurden. Während das Finanzamt den Werbungskostenabzug ablehnte, gab das Finanzgericht der Klage statt.

Der BFH hat das Urteil der Vorinstanz bestätigt. Die Abgeltungsteuer sollte erst ab dem 1.1.2009 gelten. Das Werbungskostenabzugsverbot gilt für Kapitalerträge im Kalenderjahr ihres Zuflusses, d. h. auch erst ab 2009. Der BFH sah keine Anhaltspunkte dafür, das Werbungskostenabzugsverbot auf Kapitalerträge anzuwenden, die zwar nach dem 1.1.2009 zugeflossen, aber bereits vorher angefallen sind.

### ***Unternehmer aus Drittländern müssen bei Umsatzsteuervergütungsanträgen Originalrechnungen vorlegen***

Ein Schweizer Unternehmer hatte die Vergütung von Vorsteuerbeträgen beantragt und hierbei Rechnungen nur in Fotokopie eingereicht. Das Bundeszentralamt für Steuern lehnte den Antrag ab, weil keine Originalrechnungen vorgelegt wurden. Der Bundesfinanzhof<sup>4</sup> sah das auch so und verwies auf den eindeutigen Gesetzestext.

**Hinweis:** Im Einzelfall kann die Pflicht zur Vorlage von Originalrechnungen aber dann unverhältnismäßig sein, wenn die nicht fristgerechte Vorlage vom Antragsteller nicht zu vertreten ist.

<sup>1</sup> BFH, Urt. v. 16.10.2014, IV R 15/11, BFH/NV 2015, S. 394, DB 2015, S. 220, LEXinform 0928421.

<sup>2</sup> BFH, Urt. v. 27.8.2014, VIII R 60/13, BFH/NV 2015, S. 377, DStR 2015, S. 162, LEXinform 0929952.

<sup>3</sup> § 20 Abs. 9 EStG.

<sup>4</sup> BFH, Urt. v. 19.11.2014, V R 39/13, BFH/NV 2015, S. 455, DB 2015, S. 535, LEXinform 0934375.

### **Voller Umsatzsteuersatz für Starksole-Bäder**

Ein Unternehmen bot in einem sog. Floating-Center Starksolebäder an. Dabei badeten die Kunden in mit Salzwasserlösung gefüllten Tanks und konnten sich dort entspannen. Das Unternehmen beantragte die Versteuerung der Umsätze mit dem ermäßigten Steuersatz von 7 % wegen der Verabreichung von Heilbädern bzw. den Betrieb eines Schwimmbads.

Der Bundesfinanzhof<sup>1</sup> entschied, dass es sich weder um die Verabreichung eines Heilbads noch um den Betrieb eines Schwimmbads handelt und die Umsätze dem vollen Umsatzsteuersatz unterliegen.

### **Umsatzsteuer: Steuerfreiheit von Schönheitsoperationen**

Ästhetische Operationen und ästhetische Behandlungen sind dann als umsatzsteuerfreie Heilbehandlung anzusehen, wenn sie dazu dienen, Personen zu behandeln oder zu heilen, bei denen aufgrund einer Krankheit, Verletzung oder eines angeborenen körperlichen Mangels ein Eingriff ästhetischer Natur erforderlich ist. Zum Schutz des Vertrauensverhältnisses zwischen Arzt und Patient ist es notwendig, bei Überprüfung der Umsatzsteuerfreiheit von Heilbehandlungsleistungen das für richterliche Überzeugungsbildung gebotene Regelbeweismaß auf eine größtmögliche Wahrscheinlichkeit zu reduzieren. Die Beweiserhebung darf nicht davon abhängig gemacht werden, dass Name und Anschrift des behandelten Patienten genannt werden.

Auf Grundlage der anonymisierten Patientenunterlagen ist ein Sachverständigengutachten über die mit der Operation verfolgte Zielsetzung einzuholen. Auch die Klinik bzw. der Arzt müssen dazu detaillierte Angaben machen.

(Quelle: Urteile des Bundesfinanzhofs<sup>2</sup>)

### **Fahrten zwischen Wohnung und ständig wechselnden Betriebsstätten bei Selbstständigen**

Der Bundesfinanzhof<sup>3</sup> (BFH) hat entschieden, dass Fahrtkosten eines Selbstständigen zu ständig wechselnden Betriebsstätten, denen keine besondere zentrale Bedeutung zukommt, mit den tatsächlichen Kosten und nicht nur mit der Entfernungspauschale abzugsfähig sind.

Eine freiberuflich tätige Musiklehrerin gab in mehreren Schulen und Kindergärten Musikunterricht. Sie machte die Fahrtkosten für ihr privates Auto als Betriebsausgaben geltend und setzte für jeden gefahrenen Kilometer pauschal 0,30 € an. Das Finanzamt ließ nur die Entfernungskilometer gelten. Vor Gericht bekam die Lehrerin Recht.

Der Lehrerin kam zugute, dass sie nicht nur eine Betriebsstätte hatte, sondern ständig wechselnde Tätigkeitsorte und damit mehrere Betriebsstätten. Da keinem dieser Tätigkeitsorte eine zentrale Bedeutung zukam, galten für sie die gleichen Regeln wie für den Fahrtkostenabzug von Arbeitnehmern. Hiernach ist der Betriebsausgabenabzug nicht auf die Entfernungspauschale begrenzt, wenn der Arbeitnehmer auf ständig wechselnden Einsatzstellen, unabhängig vom Einzugsbereich, tätig ist. In diesen Fällen sind grundsätzlich die tatsächlichen Aufwendungen für die Fahrten absetzbar. In einem anderen Verfahren hatte der BFH<sup>4</sup> entschieden, dass die Aufwendungen eines Selbstständigen für regelmäßige Autofahrten zu seinem einzigen Auftraggeber nur in Höhe der Entfernungspauschale als Betriebsausgaben abziehbar sind.

**Hinweis:** Auch nach der Änderung des Reisekostenrechts<sup>5</sup> sind die Fahrtkosten zu ständig wechselnden Tätigkeitsorten grundsätzlich unbeschränkt als Betriebsausgaben abziehbar.

<sup>1</sup> BFH, Urt. v. 28.8.2014, V R 24/13, BFH/NV 2015, S. 126, DStRE 2015, S. 103, LEXinform 0929739.

<sup>2</sup> BFH, Urt. v. 4.12.2014, V R 16/12, DStR 2015, S. 420, LEXinform 0929329; V R 33/12, LEXinform 0929430.

<sup>3</sup> BFH, Urt. v. 23.10.2014, III R 19/13, DB 2015, S. 409, LEXinform 0929853.

<sup>4</sup> BFH, Urt. v. 22.10.2014, X R 13/13, BFH/NV 2015, S. 418, LEXinform 0929591.

<sup>5</sup> Gesetz zur Änderung und Vereinfachung der Unternehmensbesteuerung und des steuerlichen Reisekostenrechts vom 20.2.2013, BGBl 2013 I, S. 285, BStBl 2013 I, S. 188, LEXinform 0438427.

## **Bindungswirkung einer Bescheinigung zur Inanspruchnahme erhöhter Abschreibungen**

Die Voraussetzungen einer erhöhten Abschreibung in Sanierungsgebieten müssen vor Beginn der Baumaßnahme durch eine Bescheinigung der zuständigen Gemeindebehörde nachgewiesen werden. Über die Bindungswirkung dieses Grundlagenbescheides musste der Bundesfinanzhof entscheiden.

Nach seinem nun vorliegenden Urteil<sup>1</sup> erstreckt sich die Bindungswirkung nur auf die im Gesetz<sup>2</sup> genannten Tatbestandsmerkmale; nämlich auf die Feststellung, ob das Gebäude in einem Sanierungsgebiet belegen ist, ob förderfähige Modernisierungs- und Instandsetzungsmaßnahmen<sup>3</sup> durchgeführt und ob Zuschüsse aus Sanierungs- oder Entwicklungsförderungsmitteln gewährt worden sind. Daher prüft allein die Gemeinde, ob förderfähige Modernisierungs- und Instandsetzungsmaßnahmen durchgeführt wurden. Aufgrund der Wertungen des Baugesetzbuchs muss entschieden werden, wie die Begriffe „Modernisierung“ und „Instandsetzung“ zu verstehen sind und ob darunter auch ein Neubau in bautechnischem Sinne zu subsumieren ist.

Keine Bindungswirkung besteht demgegenüber in Bezug auf die Höhe der begünstigten Herstellungskosten, da bei solchen Sanierungsmaßnahmen nicht gesetzlich vorgeschrieben ist, dass sich aus der Bescheinigung auch die Höhe der begünstigten Aufwendungen für Modernisierungs- und Instandsetzungsmaßnahmen ergeben muss.

## **Übergangsregelung 1996/1997 zum Verlustabzug bei Körperschaften verfassungsgemäß**

Der Gesetzgeber hatte die Abzugsfähigkeit von Verlusten einer Kapitalgesellschaft ab 1997 verschärft. Nach der Übergangsregelung können Verluste aus Jahren vor 1997 nicht mehr berücksichtigt werden, wenn die Kapitalgesellschaft unter Anwendung der Neuregelung ihre wirtschaftliche Identität vor 1997 verloren hat. Hat sie ihre wirtschaftliche Identität erst im Jahr 1997 (vor dem 6.8.1997) verloren, kommt die Neuregelung erst 1998 zur Anwendung.

Der Bundesfinanzhof<sup>4</sup> hält diese Übergangsregelung entgegen seiner bisherigen Auffassung nunmehr für verfassungsgemäß. Sie halte sich in der dem Gesetzgeber von Verfassungs wegen zustehenden Typisierungsbefugnis.

Für Veranlagungszeiträume ab 2008 hat der Gesetzgeber die steuerliche Berücksichtigung von Verlusten vollkommen neu geregelt. Die Entscheidung ist deshalb nur für Altfälle bedeutsam.

<sup>1</sup> BFH, Urt. v. 22.10.2014, X R 15/13, DStR 2015, S. 279, BFH/NV 2015, S. 420, LEXinform 0929794.

<sup>2</sup> § 7h Abs. 1 EStG.

<sup>3</sup> § 177 BauGB.

<sup>4</sup> BFH, Urt. v. 1.10.2014, I R 95/04, BFH/NV 2015, S. 281, DStRE 2015, S. 155, DB 2015, S. 32, LEXinform 0586014.

---

**Ein Grundstück ist grunderwerbsteuerlich einer Gesellschaft erst zuzurechnen, wenn es zuvor Gegenstand eines der Grunderwerbsteuer unterliegenden Erwerbsvorgangs war**

Vereinigen sich durch die Übertragung von Anteilen an einer Kapitalgesellschaft mindestens 95 % der Anteile in einer Hand, löst die Anteilsübertragung Grunderwerbsteuer aus, wenn zum Vermögen der Gesellschaft inländische Grundstücke „gehören“. Ein Grundstück gehört erst dann zum Vermögen der Gesellschaft, wenn in Bezug auf das Grundstück von Seiten der Gesellschaft ein der Grunderwerbsteuer unterliegender Vorgang verwirklicht wurde. Beim Kauf eines Grundstücks unter einer aufschiebenden Bedingung (z. B. die Bebaubarkeit eines Grundstücks betreffend) ist der grunderwerbsteuerliche Tatbestand erst mit Bedingungseintritt verwirklicht. Vorher gehört das Grundstück deshalb nicht zum Vermögen der Gesellschaft und ist bei der Ermittlung der auf die Anteilsvereinigung entfallenden Grunderwerbsteuer nicht zu berücksichtigen. Ob es ihr zivilrechtlich oder wirtschaftlich bereits zuzurechnen ist, ist unerheblich.

(Quelle: Urteil des Bundesfinanzhofs<sup>1</sup>)

**Einkünfte eines Fußball-Schiedsrichters unterliegen nicht der Gewerbesteuer**

Fußball-Schiedsrichter unterliegen mit ihren Einkünften aus der Schiedsrichtertätigkeit auch dann nicht der Gewerbesteuer, wenn sie sowohl für den DFB als auch für internationale Verbände (UEFA, FIFA) tätig werden. So entschied das Finanzgericht Rheinland-Pfalz.<sup>2</sup>

Ein Gewerbebetrieb liegt vor, wenn folgende Merkmale vorliegen:

- Selbstständigkeit,
- Nachhaltigkeit der Betätigung,
- Gewinnerzielungsabsicht,
- Beteiligung am allgemeinen wirtschaftlichen Verkehr.

Diese Voraussetzungen müssen sämtlich erfüllt sein, um die Gewerbesteuerpflicht zu begründen. Weiterhin darf es sich nicht um Land- und Forstwirtschaft, um selbständige Arbeit oder um Vermögensverwaltung handeln.

Das Finanzgericht verneint bei einem Fußball-Schiedsrichter die Beteiligung am allgemeinen wirtschaftlichen Verkehr i. S. einer werbenden Tätigkeit, da er nicht „am Markt“ tätig sein könne. Ein „Markt“ existiere für einen Fußball-Schiedsrichter nicht, da er seine Leistung nur den nationalen und internationalen Verbänden und nicht anderen Abnehmern anbieten könne.

Der Bundesfinanzhof muss abschließend entscheiden.

---

<sup>1</sup> BFH, Urt. v. 11.12.2014, II R 26/12, BFH/NV 2015, S. 444, DStR 2015, S. 116, LEXinform 0929304.

<sup>2</sup> FG Rheinland-Pfalz, Urt. v. 18.7.2014, 1 K 2552/11, (Nichtzulassungsbeschwerde eingelegt, Az. BFH: X B 123/14), EFG 2014, S. 2065, LEXinform 5017021.

### ***Vom Unternehmer gegen Vorlage eines Gutscheins kostenlos ausgeführte Leistungen unterliegen nicht der Umsatzsteuer***

Gibt ein Unternehmer einen Gutschein in Umlauf, wonach dessen Besitzer eine Leistung des Unternehmers kostenlos in Anspruch nehmen darf, liegt bei Einlösung des Gutscheins kein entgeltlicher Leistungsaustausch vor. Dies hat der Bundesfinanzhof<sup>1</sup> entschieden. Die Hingabe des Gutscheins ist keine Gegenleistung für die Inanspruchnahme der Leistung des Unternehmers.

Dieser Grundsatz muss auch gelten, wenn der Besitzer des Gutscheins für die Inanspruchnahme der Leistung ein geringeres Entgelt entrichten muss. Nur das tatsächlich gezahlte Entgelt ist dann die Bemessungsgrundlage für die Umsatzsteuer.

### ***Keine Vorsteuerkorrektur bei Rabattgewährung durch in einem anderen EU-Mitgliedstaat ansässigen Unternehmer an letzten, im Inland ansässigen Unternehmer in einer Lieferkette***

Der letzte Unternehmer in einer Lieferkette kann nach Auffassung des Bundesfinanzhofs<sup>2</sup> den vollen, ihm von seinem Lieferanten in Rechnung gestellten Umsatzsteuerbetrag auch dann als Vorsteuer abziehen, wenn ihm von dem in einem anderen EU-Mitgliedstaat ansässigen Unternehmer ein Rabatt gewährt wird.

Beispiel: Unternehmer A aus Frankreich liefert einen Gegenstand an Großhändler B in Deutschland. B veräußert den Gegenstand an Unternehmer C in Deutschland. A zahlt C einen Rabattbetrag.

Die Rabattgewährung hat keinen Einfluss auf die Umsatzsteuer: Für A handelt es sich um eine steuerfreie innergemeinschaftliche Lieferung, sodass eine Berichtigung der Umsatzsteuer zu seinen Gunsten ausscheidet. B muss für den innergemeinschaftlichen Erwerb deutsche Umsatzsteuer auf den von A in Rechnung gestellten Nettobetrag anmelden und kann in derselben Höhe einen Vorsteuerbetrag geltend machen. C kann die ihm von B in Rechnung gestellte Umsatzsteuer in voller Höhe als Vorsteuer abziehen, da sich die Bemessungsgrundlage für den von B an ihn ausgeführten Umsatz nicht geändert hat.

Anders ist die Rechtslage in einem Inlandsfall: Beginnt die Lieferkette im Inland, mindert der von A an C gewährte Rabatt die Bemessungsgrundlage des Umsatzes von A an B. A muss seine Umsatzsteuer mindern. C muss seinen Vorsteuerabzug korrigieren. B muss nichts veranlassen, da er durch die Rabattgewährung wirtschaftlich nicht begünstigt wird.

<sup>1</sup> BFH, Urt. v. 19.11.2014, V R 55/13, BFH/NV 2015, S. 457, DStR 2015, S. 225, DB 2015, S. 229, LEXinform 0934528.

<sup>2</sup> BFH, Urt. v. 4.12.2014, V R 6/13, BFH/NV 2015, S. 459, DStR 2015, S. 296, DB 2015, S. 288, LEXinform 0929557.

### ***Aufstockung eines Investitionsabzugsbetrags ist in einem Folgejahr möglich***

Ist eine bestimmte Betriebsgröße nicht überschritten, eine Investitionsabsicht vorhanden und macht der Unternehmer Angaben zum begünstigten Wirtschaftsgut, kann er für die künftige Anschaffung oder Herstellung eines abnutzbaren beweglichen Wirtschaftsguts des Anlagevermögens bis zu 40 % der voraussichtlichen Anschaffungs- oder Herstellungskosten gewinnmindernd abziehen (Investitionsabzugsbetrag).<sup>1</sup> Entgegen der Auffassung der Finanzverwaltung<sup>2</sup> kann ein Investitionsabzugsbetrag, der bereits in einem Vorjahr abgezogen worden ist, ohne dabei die absolute Höchstgrenze von 200.000 € je Betrieb oder die relative Höchstgrenze von 40 % der voraussichtlichen Anschaffungs- oder Herstellungskosten zu erreichen, in einem Folgejahr innerhalb des dreijährigen Investitionszeitraums bis zum Erreichen der genannten Höchstgrenzen aufgestockt werden.

(Quelle: Urteil des Bundesfinanzhofs<sup>3</sup>)

### ***Abziehbarkeit der Aufwendungen für ein häusliches Arbeitszimmer bei mehreren Einkunftsarten***

Erzielt ein Steuerzahler Einkünfte aus mehreren Einkunftsarten, z. B. aus Gewerbebetrieb, selbständiger und nichtselbständiger Arbeit, ist der ggf. zustehende Abzugsbetrag für ein häusliches Arbeitszimmer von höchstens 1.250 € nicht mehrfach, sondern nur einmal zu gewähren. Die getätigten Aufwendungen sind entsprechend den tatsächlichen Nutzungsanteilen auf die verschiedenen Einnahmequellen aufzuteilen. Bildet das Arbeitszimmer den Mittelpunkt der gesamten betrieblichen und beruflichen Betätigung, bleibt – entgegen dem Gesetzeswortlaut – für den Zeitraum von 2007 bis 2009 der Abzug der Kosten in voller Höhe auch dann möglich, wenn für die Tätigkeit ein anderer Arbeitsplatz zur Verfügung steht.

Damit wird die in 2010 rückwirkend ab 2007 eingeführte Regelung entschärft, dass für den unbeschränkten Abzug kein anderer Arbeitsplatz zur Verfügung stehen darf. Für die Bestimmung des Mittelpunkts der gesamten betrieblichen und beruflichen Betätigung gilt ein qualitativer Maßstab. Entscheidend ist, dass der Steuerzahler im Arbeitszimmer diejenigen Handlungen vornimmt und Leistungen erbringt, die für den ausgeübten Beruf wesentlich und prägend sind.

(Quelle: Urteil des Bundesfinanzhofs<sup>4</sup>)

### ***Keine Zinserträge aus gestundeter Kaufpreisforderung?***

Eltern verkauften an Sohn und Schwiegertochter ein Grundstück. Als Gegenleistung verpflichteten sich die Käufer, auf die Dauer von 31 Jahren eine monatliche Rente von 1.000 € zu zahlen. Die Höhe der Rate war an die Entwicklung des Preisindex für die Lebenshaltung gekoppelt. Die Höhe der vereinbarten Raten entsprach in etwa dem Wert des Grundstücks. Das Finanzamt teilte den Jahresbetrag der gezahlten Raten in einen Tilgungs- und einen Zinsanteil auf und unterwarf den Zinsanteil als Einkünfte aus Kapitalvermögen der Einkommensbesteuerung.

Das Finanzgericht Düsseldorf<sup>5</sup> folgte dieser Auffassung nicht und entschied, dass in diesem Fall die Kaufpreistraten nicht in einen Zins- und Tilgungsanteil aufzuteilen sind. Der Versteuerung des – fiktiven – Zinsanteils stehe das Prinzip der Besteuerung nach der wirtschaftlichen Leistungsfähigkeit entgegen.

Der Bundesfinanzhof<sup>6</sup> hat allerdings vor wenigen Monaten entschieden, dass jede Kapitalforderung, die über eine längere Zeit als ein Jahr gestundet ist, einen Zinsanteil enthält.

Jetzt muss der Bundesfinanzhof für Klarheit sorgen.

<sup>1</sup> § 7g EStG.

<sup>2</sup> Rz. 6 im BMF-Schr. v. 20.11.2013, IV C 6-S-2139b/07/10002, BStBl 2013 I, S. 1493, LEXinform 5234753.

<sup>3</sup> BFH, Urt. v. 12.11.2014, X R 4/13, DStR 2015, S. 276, BFH/NV 2015, S. 403, LEXinform 0929517.

<sup>4</sup> BFH, Urt. v. 16.7.2014, X R 49/11, BFH/NV 2015, S. 177, LEXinform 0928888.

<sup>5</sup> FG Düsseldorf, Urt. v. 22.10.2014, 7 K 451/14, (Revision eingelegt, Az. BFH: VIII R 55/14), EFG 2014, S. 127, LEXinform 0442665.

<sup>6</sup> BFH, Beschl. v. 8.10.2014, VIII B 115/13, BFH/NV 2015, S. 200, LEXinform 5907975.

## **Anrechnung der Vorauszahlungen zur Einkommensteuer durch einen Ehepartner nach Scheidung der Ehe**

Ist eine Ehe zum Zeitpunkt der Festsetzung von Vorauszahlungen zur Einkommensteuer schon geschieden, werden die gegenüber den Eheleuten ergangenen Vorauszahlungsbescheide aber bestandskräftig und leistet einer der früheren Ehegatten, ohne dass im Zeitpunkt der Zahlung gegenüber dem Finanzamt der Wille erkennbar ist, nur auf eigene Rechnung zahlen zu wollen, ist davon auszugehen, dass der Ehepartner auf Rechnung beider Eheleute als Gesamtschuldner leisten wollte. Dies insbesondere dann, wenn das Finanzamt keine Kenntnis von der Scheidung hatte. So entschied das Schleswig-Holsteinische Finanzgericht.<sup>1</sup>

Der Bundesfinanzhof muss abschließend entscheiden.

**Hinweis:** Werden die gemeinsam festgesetzten Einkommensteuer-Vorauszahlungen nur von einem der früheren Ehepartner gezahlt, sollte er zum Zeitpunkt der Zahlung klar und unmissverständlich darlegen, dass er nur seine eigene Steuerschuld begleichen will, sofern er nicht auf die Gesamtschuld zahlen möchte. Dies kann z. B. bei der Betextung der Überweisung geschehen.

## **Vermieter müssen Wohnungsschäden beseitigen**

Auch wenn der Mieter einen Brandschaden selbst verursacht hat, kann er vom Vermieter die Behebung verlangen und bis dahin sogar die Miete mindern. Das gilt zumindest dann, wenn der Mieter die Kosten einer Wohngebäudeversicherung des Vermieters übernehmen muss. Denn der Mieter kann in einem solchen Fall erwarten, dass ihm seine Aufwendungen für die Versicherung im Schadensfall auch zu Gute kommen. Dies hat der Bundesgerichtshof<sup>2</sup> entschieden.

In dem vom Gericht entschiedenen Fall hatte die zwölfjährige Tochter der Mieter Öl in einem Kochtopf auf dem Herd erhitzt und die Küche bei eingeschalteter Herdplatte zeitweise verlassen. Das erhitzte Öl hatte einen Brand in der Küche verursacht. Vermieter sind zwar grundsätzlich verpflichtet, die Mietsache in Stand zu halten. Etwas anderes gilt jedoch, wenn der Mieter den Schaden selbst schuldhaft verursacht hat. Für das Gericht war aber entscheidend, dass der Vermieter eine Gebäudeversicherung abgeschlossen, die Kosten hierfür aber auf die monatliche Miete umgelegt hatte. Deshalb kann der Mieter sich darauf verlassen, dass die Leistungen der Versicherung auch vom Vermieter in Anspruch genommen werden. Ferner billigten die Richter dem Mieter zu, die Miete bis zur Schadensbeseitigung mindern zu dürfen. Ob diese Sichtweise auch gilt, wenn der Vermieter mit einer deutlichen Erhöhung der Versicherungsprämie für seine übrigen Mietwohnungen rechnen muss, hat das Gericht offengelassen.

<sup>1</sup> Schleswig-Holsteinisches FG, Urt. v. 8.7.2014, 5 K 93/11 (Revision eingelegt, Az. BFH: VII R 38/14), EFG 2014, S. 2014, LEXinform 5017024.

<sup>2</sup> BGH, Urt. v. 19.11.2014, VIII ZR 191/13, NWB 2014, S. 3679, LEXinform 1593155.



## ***Umsatzsteuerliche Behandlung der Unterbringung und Verpflegung von Erntehelfern***

Für die im Rahmen eines land- und forstwirtschaftlichen Betriebs ausgeführten Umsätze wird die Steuer (Umsatzsteuer und Vorsteuer) vorbehaltlich einiger Ausnahmen nach Durchschnittssätzen<sup>1</sup> festgesetzt. Nicht der Durchschnittssatzbesteuerung unterliegt u. a. die Vermietung von Gästezimmern und Ferienwohnungen zur Beherbergung Betriebsfremder.

Ein Landwirt, der nicht auf die Besteuerung nach Durchschnittssätzen verzichtet hatte, beherbergte in Wohncontainern und festen Unterkünften bis zu 150 Erntehelfer und gewährte diesen auch Verpflegung. Von dem den Erntehelfern zustehenden Arbeitslohn wurden als Entgelt für die Unterkunft und Verpflegung die jeweils geltenden Sätze der Sachbezugsverordnung einbehalten.

Streitig in einem Verfahren vor dem Hessischen Finanzgericht<sup>2</sup> war die umsatzsteuerliche Behandlung der Entgelte für Unterkunft und Verpflegung. Das Finanzgericht entschied, dass die Anwendung der Besteuerung nach Durchschnittssätzen nicht möglich sei. Vielmehr unterliege die Gewährung von Unterkunft an Erntehelfer der Umsatzbesteuerung zum Regelsteuersatz von 19 % und die Gewährung von Verpflegung der Umsatzbesteuerung zum ermäßigten Steuersatz von 7 %.

**Hinweis:** Ein Land- und Forstwirt kann bis spätestens zum 10. Tag eines Kalenderjahres auf die Durchschnittssatzbesteuerung vom Beginn des vorangegangenen Kalenderjahres an verzichten. Ein solcher Verzicht ist nur dann vorteilhaft, wenn infolge von z. B. Investitionen höhere Vorsteuern anfallen. Wegen der fünfjährigen Bindung an den Verzicht müssen auch die kommenden fünf Jahre in die Überlegung mit einbezogen werden.

---

<sup>1</sup> § 24 UStG.

<sup>2</sup> Hessisches FG, Urt. v. 7.4.2014, 6 K 1612/11, (rkr.), EFG 2014, S. 1729, LEXinform 5016718.



### ***Haftung bei Schaden durch ungesichert abgestellten Einkaufswagen***

Kommt ein Einkaufswagen, der vom Fahrer eines Pkw neben seinem Kofferraum abgestellt wird, beim Befüllen auf einem abschüssigen Gelände ins Rollen und beschädigt das danebenstehende Fahrzeug, haftet nicht die Kfz-Haftpflichtversicherung, sondern derjenige, der den Einkaufswagen ungesichert abgestellt hat.

Das hat das Amtsgericht München<sup>1</sup> entschieden. Nach den Urteilsgründen ist die Kfz-Haftpflichtversicherung nur einstandspflichtig, wenn sich ein Unfall beim Betrieb eines Kraftfahrzeugs ereignet. Die Tatsache, dass sich der Einkaufswagen in Bewegung gesetzt hat, habe allerdings nichts mit den typischen Gefahren bei der Bewegung eines Kraftfahrzeugs zu tun.

### ***Friseurvertrag: Nacherfüllung und Schadensersatz bei mangelhafter Leistung***

In einem vom Amtsgericht Coburg<sup>2</sup> entschiedenen Fall machte eine Kundin wegen einer missglückten Färbung ihrer Haarspitzen gegen den Friseur Kosten für mehrere Friseurbesuche, für den Erwerb von Pflegeprodukten sowie ein Schmerzensgeld in dreistelliger Höhe geltend.

Das Gericht gab der Klage nur teilweise statt. Es verurteilte den Friseur zur Rückzahlung der gesamten Kosten für den ersten Termin in seinem Hause, weil der versprochene Erfolg nicht erreicht worden war. Ebenso muss der Friseur die Kosten für die Behandlung in einem anderen Friseursalon erstatten, soweit sie auf das Färben der Haare zur Erzielung eines einheitlichen Farbergebnisses für die Haarlänge der Kundin entfielen. Die Erstattung der Kosten für darüber hinausgehende weitere Friseurbesuche und für verschiedene Pflegeprodukte lehnte das Gericht ab, weil die Kundin diese sowieso zu tragen gehabt hätte. Ein Schmerzensgeld sprach das Gericht der Klägerin nur in zweistelliger Höhe zu, weil die Haare durch die erfolglosen Behandlungen angegriffen wurden und in der Folge die Spitzen gekürzt werden mussten. Ein höheres Schmerzensgeld lehnte das Gericht ab, weil es nicht von einer nachhaltigen Beeinträchtigung der Kundin in ihrem privaten und beruflichen Lebensalltag überzeugt war.

### ***Haftung der Post wegen Erstellung einer inhaltlich unrichtigen Postzustellungsurkunde***

Haben Bedienstete der Post eine Zustellungsurkunde errichtet, obwohl das Schriftstück nicht zugestellt worden ist, so haftet die Post für den hierdurch entstandenen Schaden.<sup>3</sup>

Das hat das Oberlandesgericht Hamm<sup>4</sup> entschieden.

In dem der Entscheidung zu Grunde liegenden Fall ging es um die Zustellung einer Klageschrift und einer Terminladung auf Betreiben eines griechischen Gerichts. Der Postzusteller hatte auf der Postzustellungsurkunde angekreuzt, die Postsendung in einen zum Geschäftsraum gehörenden Briefkasten oder eine ähnliche Vorrichtung geworfen zu haben. Einen solchen Briefkasten oder eine ähnliche Vorrichtung gab es dort allerdings nicht. Die später korrigierte Darstellung der Post, dass die Postsendung im Geschäftslokal abgegeben worden sei, überzeugte das Gericht aufgrund verschiedener widersprüchlicher Begleitumstände nicht. Es ging vielmehr davon aus, dass eine Zustellung nicht erfolgt war und verurteilte die Post zum Ersatz des Schadens, der durch das zwischenzeitlich in dem griechischen Rechtsstreit ergangene Versäumnisurteil entstanden war.

<sup>1</sup> AG München, Urt. v. 5.2.2015, 343 C 28512/12, LEXinform 0442897.

<sup>2</sup> AG Coburg, Urt. v. 19.3.2014, 12 C 1023/13, LEXinform 0442909.

<sup>3</sup> § 838 Abs. 1 BGB.

<sup>4</sup> OLG Hamm, Urt. v. 18.6.2014, 11 U 98/13, LEXinform 1591530.

### ***Ehemann verstorben – zweite Ehefrau kann Erbeinsetzung der ersten, geschiedenen Ehefrau anfechten***

Setzt der nach Scheidung wieder verheiratete Ehemann in einem während seiner ersten Ehe errichteten Testament seine erste Ehefrau als Erbin ein, kann seine im Testament nicht berücksichtigte zweite Ehefrau das Testament nach dem Tode des Ehemanns regelmäßig anfechten. Das hat das Oberlandesgericht Hamm<sup>1</sup> entschieden.

In dem der Entscheidung zu Grunde liegendem Fall errichtete der Erblasser mit seiner ersten Ehefrau im Jahre 2003 ein privatschriftliches Testament, in dem sich die Eheleute – auch im Falle der Ehescheidung – wechselseitig zum alleinigen Erben des Erstversterbenden einsetzten. Nach Scheidung der Ehe im Jahre 2011 errichtete der Erblasser im Jahre 2012 mit seiner zweiten Ehefrau ein notarielles Testament, in dem er u. a. seine früheren letztwilligen Verfügungen widerrief. Dieses notarielle Testament wurde allerdings der ersten Frau zu Lebzeiten des Erblassers nicht übermittelt. Nach dem Tode des Erblassers im Februar 2013 beantragte die erste Ehefrau die Erteilung eines sie als Alleinerbin ausweisenden Erbscheins. Die zweite Ehefrau focht das Testament aus dem Jahre 2003 an, weil sie als Pflichtteilsberechtigten übergegangen worden sei.

Nach Auffassung des Gerichts wurde zwar das Testament aus dem Jahre 2003 mangels Erklärung gegenüber der ersten Ehefrau nicht durch das Testament aus dem Jahre 2012 widerrufen. Jedoch war die Anfechtung der zweiten Ehefrau wirksam, weil sie innerhalb der Jahresfrist nach dem Tode des Erblassers erklärt wurde und mit der Nichtberücksichtigung einer Pflichtteilsberechtigten sachlich begründet war. Die Anfechtung war auch nicht ausgeschlossen, weil nicht davon auszugehen war, dass der Erblasser die in Frage stehende letztwillige Verfügung auch bei Kenntnis der späteren Sachlage (Wiederverheiratung) getroffen haben würde.

### ***Freilaufender Hund beeinträchtigt nicht das Eigentumsrecht eines Wohnungseigentümers***

Das Amtsgericht München<sup>2</sup> hat sich mit der Frage befasst, ob in einer Wohnungseigentumsanlage, bei der in der Hausordnung kein allgemeiner Leinenzwang für Hunde vorgesehen war, einzelne Eigentümer trotzdem verlangen können, dass Mitbewohner ihre Hunde in der Anlage ausschließlich an der Leine führen. Das Gericht hat dies verneint.

Nach Ansicht des Gerichts beeinträchtigt ein freilaufender Hund einen Wohnungseigentümer nicht in seinem Recht, sein Eigentum ungestört nutzen zu können. Solange in einer Wohnanlage durch die Hausordnung kein allgemeiner Leinenzwang für Hunde vorgesehen ist, können die Miteigentümer einen solchen Anspruch auch nicht gegen andere Miteigentümer oder Mieter durchsetzen, die zulässigerweise einen Hund halten. Zudem ging von dem Hund keinerlei Gefahr aus. Das Recht eines Miteigentümers reicht nur soweit, wie es von der Gemeinschaftsordnung und den Beschlüssen der Eigentümergemeinschaft ausgestaltet ist, so das Gericht. Etwas anderes kann aber gelten, wenn von dem Hund konkrete Gefahren ausgehen.

<sup>1</sup> OLG Hamm, Beschl. v. 28.10.2014, 15 W 14/14, LEXinform 0442821.

<sup>2</sup> AG München, Urt. v. 23.10.2013, 113 C 19711/13, LEXinform 0442419.

## **Auslegung einer Versorgungsordnung**

Eine Versorgungsordnung für Leistungen der betrieblichen Altersversorgung kann eine flexible Altersgrenze festlegen und den Bezug einer Altersrente aus der gesetzlichen Rentenversicherung voraussetzen.

In einem vom Bundesarbeitsgericht<sup>1</sup> entschiedenen Fall war in der Versorgungsordnung zunächst die Vollendung des 63. Lebensjahres für Mitarbeiter und des 60. Lebensjahres für Mitarbeiterinnen festgehalten. Daneben war bestimmt, dass die Versorgungsbezüge u. a. um die Renten aus gesetzlicher Rentenversicherung gekürzt werden. Nach Änderung der Altersgrenze in der gesetzlichen Rentenversicherung hatte der Arbeitgeber die Altersgrenze für Leistungen der betrieblichen Altersversorgung entsprechend angehoben und erklärt, der Bezug der Altersrente aus der gesetzlichen Rentenversicherung sei immer schon Voraussetzung für den Anspruch auf die betriebliche Altersversorgung gewesen.

## **Benachteiligung wegen des Geschlechts bei einer Bewerbung**

Die unmittelbare Benachteiligung einer Bewerberin wegen des Geschlechts beschränkt sich nicht auf die Benachteiligung wegen Schwangerschaft oder Mutterschaft. Auch die arbeitgeberseitige Bezugnahme auf eine tradierte Rollenverteilung in Familien als Grundlage für die Personalauswahl kann darunter fallen.

Für eine mittelbare Diskriminierung müssen anscheinend neutrale Vorschriften, Kriterien oder Verfahren vorliegen, die die Bewerberin gegenüber anderen in besonderer Weise benachteiligen können. Aus Statistiken können sich grundsätzlich Indizien für eine mittelbare Geschlechtsdiskriminierung ergeben, wenn die Daten diesbezüglich aussagekräftig sind. Aus den Daten des Mikrozensus, der die Erwerbstätigkeitsquoten von Müttern und Vätern untersucht, lassen sich keine Zahlen oder Geschlechterquoten hinsichtlich des Erfolgs oder Misserfolgs von Bewerbungen entnehmen.

Eine unmittelbare Benachteiligung ist vorrangig zu prüfen und schließt eine dem Anschein nach neutrale Regelung aus.

(Quelle: Urteil des Bundesarbeitsgerichts<sup>2</sup>)

## **Urlaubsgewährung nach fristloser Kündigung**

Kündigt ein Arbeitgeber das Arbeitsverhältnis fristlos sowie hilfsweise ordentlich unter Wahrung der Kündigungsfrist und erklärt er im Kündigungsschreiben, dass der Arbeitnehmer für den Fall der Unwirksamkeit der außerordentlichen Kündigung unter Anrechnung der Urlaubsansprüche von der Verpflichtung zur Arbeitsleistung freigestellt wird, wird der Anspruch des Arbeitnehmers auf bezahlten Erholungsurlaub nicht erfüllt, wenn die außerordentliche Kündigung unwirksam ist. Die Erfüllung des Anspruchs auf Erholungsurlaub setzt neben der Freistellung von der Verpflichtung zur Arbeitsleistung auch die Zahlung der Vergütung voraus.<sup>3</sup> Deshalb gewährt ein Arbeitgeber durch die Freistellungserklärung in einem Kündigungsschreiben nur dann wirksam Urlaub, wenn er dem Arbeitnehmer die Urlaubsvergütung vor Antritt des Urlaubs zahlt oder vorbehaltlos zusagt.

(Quelle: Urteil des Bundesarbeitsgerichts<sup>4</sup>)

<sup>1</sup> BAG, Urt. v. 13.1.2015, 3 AZR 894/12, LEXinform 0442816.

<sup>2</sup> BAG, Urt. v. 18.9.2014, 8 AZR 753/13, LEXinform 1594317.

<sup>3</sup> § 1 BUrlG.

<sup>4</sup> BAG, Urt. v. 10.2.2015, 9 AZR 455/13, LEXinform 0442910.

## **Pflegebranche: Mindestentgeltanspruch auch für Zeiten der Arbeitsbereitschaft und des Bereitschaftsdienstes**

Das für die Pflegebranche geltende Mindestentgelt<sup>1</sup> ist auch für Zeiten der Arbeitsbereitschaft und des Bereitschaftsdienstes zu zahlen. Dies hat das Bundesarbeitsgericht<sup>2</sup> entschieden.

Geklagt hatte eine Pflegehelferin, die in einem Schwesternheim im sog. „Rund um die Uhr“-Dienst beschäftigt war. Dies bedeutet, dass sie für die Pflege von drei stark pflegebedürftigen älteren Schwestern rund um die Uhr zuständig und verantwortlich war. Neben Pflegeleistungen (sog. Vollpflege) oblagen der Pflegehelferin auch Tätigkeiten im Bereich der hauswirtschaftlichen Versorgung der Schwestern. Die Pflegehelferin wohnte auf dem Gelände des Heims und durfte dieses nicht verlassen, sondern musste sich rund um die Uhr bei oder jedenfalls in der Nähe der zu pflegenden Schwestern aufhalten, um bei Bedarf tätig werden zu können.

Die Pflegehelferin, die nur für Zeiten der Vollpflege bezahlt wurde, beanspruchte das Mindestentgelt auch für Zeiten der Arbeitsbereitschaft und des Bereitschaftsdienstes. Das beklagte Heim lehnte dies ab.

Das Bundesarbeitsgericht gab der Pflegehelferin Recht. Das in der Pflegebranche geltende Mindestentgelt sei auch für Zeiten der Arbeitsbereitschaft und des Bereitschaftsdienstes zu zahlen. Die maßgeblichen Vorschriften<sup>3</sup> stellten nicht auf die Intensität der Arbeit ab. Arbeitsvertragliche Vereinbarungen, die für Arbeitsbereitschaft und Bereitschaftsdienst in der Pflegebranche ein geringeres als das Mindestentgelt vorsehen, seien unwirksam.<sup>4</sup> Es habe sich vorliegend auch nicht um den Fall einer Rufbereitschaft gehandelt, weil diese in Abgrenzung zum Bereitschaftsdienst voraussetze, dass der Arbeitnehmer nicht gezwungen sei, sich am Arbeitsplatz oder einer anderen vom Arbeitgeber bestimmten Stelle aufzuhalten. Im vorliegenden Fall sei die Pflegehelferin aber verpflichtet gewesen, sich während ihres Dienstes permanent auf dem Gelände des Schwesternheims aufzuhalten.

## **Anspruch auf Urlaubsabgeltung kann bei verspäteter Geltendmachung entfallen**

Wenn ein Tarifvertrag vorsieht, dass ein arbeitsrechtlicher Anspruch innerhalb einer bestimmten Frist geltend gemacht werden muss, kann dies bei Versäumung der Frist dazu führen, dass dieser Anspruch erlischt. Hiervon kann auch der Anspruch auf Abgeltung des nach lang andauernder Arbeitsunfähigkeit bestehenden gesetzlichen Mindesturlaubs<sup>5</sup> betroffen sein. Dies ergibt sich aus einem Urteil des Bundesarbeitsgerichts.<sup>6</sup>

Eine Monteurin, die seit dem 31.1.2006 bis zur Beendigung ihres Arbeitsverhältnisses am 10.12.2008 arbeitsunfähig krank war, machte mit Schreiben vom 25.3.2009 gegenüber ihrem Arbeitgeber Urlaubsabgeltung und zusätzliche Urlaubsvergütung (Urlaubsgeld) für die Jahre 2007 und 2008 geltend. Der auf das Arbeitsverhältnis anwendbare Manteltarifvertrag<sup>7</sup> sah vor, dass Ansprüche, die nicht innerhalb von drei Monaten nach ihrer Fälligkeit geltend gemacht werden, ausgeschlossen sind, es sei denn, der Anspruchsberechtigte wäre trotz Anwendung aller nach Lage der Umstände zuzumutenden Sorgfalt verhindert gewesen, diese Frist einzuhalten.

Das Bundesarbeitsgericht entschied, dass weder das Schreiben der Monteurin vom 25.3.2009 noch die spätere Übersendung der Klageschrift an die Beklagte die tarifliche Ausschlussfrist gewahrt hätten. Da das Arbeitsverhältnis am 10.12.2008 geendet habe und der Abgeltungsanspruch mit Beendigung des Arbeitsverhältnisses entstehe, hätten die Ansprüche der Monteurin innerhalb von drei Monaten erhoben werden müssen, was nicht geschehen sei. Die Monteurin habe auch nicht geltend gemacht, dass sie trotz Anwendung aller nach Lage der Umstände zuzumutenden Sorgfalt verhindert gewesen wäre, die Ausschlussfrist einzuhalten. Die Monteurin konnte deshalb keine Zahlung mehr verlangen.

<sup>1</sup> § 2 der Verordnung über zwingende Arbeitsbedingungen für die Pflegebranche (Pflegearbeitsbedingungenverordnung - PflegeArbbV) v. 15.7.2010 (BAnz. 2010 Nr. 110 S. 2571).

<sup>2</sup> BAG, Ur. v. 19.11.2014, 5 AZR 1101/12, DB 2015, S. 253, LEXinform 1594006.

<sup>3</sup> § 2 PflegeArbbV.

<sup>4</sup> § 134 BGB.

<sup>5</sup> § 7 Abs. 4 BUrlG.

<sup>6</sup> BAG, Ur. v. 8.4.2014, 9 AZR 550/12, DB 2014, S. 1816.

<sup>7</sup> § 19 Abschn. 2 b und Abschn. 4 des Einheitlichen Manteltarifvertrags für die Metall- und Elektroindustrie in Nordrhein-Westfalen v. 18.12.2003 (EMTV).

## ***Abrufarbeitsverhältnis: Auswirkung des Fehlens einer konkreten Vereinbarung über die Arbeitszeit***

Haben die Arbeitsvertragsparteien eine bestimmte Dauer der wöchentlichen und täglichen Arbeitszeit nicht festgelegt, berührt das nicht die Wirksamkeit der vereinbarten Arbeit auf Abruf. Es gelten die zum Schutz des Arbeitnehmers gesetzlich<sup>1</sup> fingierten Arbeitszeiten: wöchentliche Arbeitszeit von zehn Stunden und pro Arbeitstag mindestens drei aufeinander folgende Stunden. Ist in einem Teilzeitarbeitsverhältnis in Form der Arbeit auf Abruf eine bestimmte Dauer der wöchentlichen und täglichen Arbeitszeit nicht vereinbart, kommt der Arbeitgeber nicht in Annahmeverzug, wenn er den Arbeitnehmer mindestens zehn Stunden wöchentlich zur Arbeitsleistung heranzieht. Fehlt es an einer ausdrücklichen Vereinbarung über ein Teilzeitarbeitsverhältnis, wird nicht automatisch im Zweifel ein Vollzeitarbeitsverhältnis begründet, sondern nur, wenn sich auch durch Auslegung keine Teilzeitvereinbarung ermitteln lässt.

Für die Arbeitszeit war im Arbeitsvertrag des Urteilsfalls bestimmt: „Es ist eine Festbeschäftigung mit flexibler Arbeitszeit nach den betrieblichen Erfordernissen vereinbart.“

Das Bundesarbeitsgericht<sup>2</sup> entschied, dass, ausgehend vom Wortlaut der Klausel, die Parteien ausdrücklich keine Vollzeitbeschäftigung, sondern eine Festbeschäftigung mit flexibler Arbeitszeit nach den betrieblichen Erfordernissen vereinbart haben. Da in dem Vertrag jeglicher Hinweis auf eine bestimmte Dauer der Arbeitszeit fehlte, durfte ein verständiger Arbeitnehmer nicht annehmen, es solle ein Vollzeitarbeitsverhältnis begründet werden. Er musste vielmehr davon ausgehen, dass nicht nur die Lage, sondern auch die Dauer der Arbeitszeit variabel ist und die regelmäßige Arbeitszeit im Durchschnitt des vereinbarten Beschäftigungsjahres unter der eines vergleichbaren vollzeitbeschäftigten Arbeitnehmers bleibt, er also teilzeitbeschäftigt<sup>3</sup> ist.

## ***Kündigung wegen Fettleibigkeit kann Schadensersatzansprüche auslösen***

Wenn einem Arbeitnehmer wegen einer bei ihm vorliegenden Fettleibigkeit (Adipositas) gekündigt wird, kann dies Schadensersatzansprüche gegen seinen Arbeitgeber auslösen. Denn nach europäischem Recht<sup>4</sup> sind Kündigungen, die aufgrund einer Behinderung erfolgen, rechtswidrig. Über einen derartigen Fall hatte der Gerichtshof der Europäischen Union<sup>5</sup> zu entscheiden.

Der Arbeitnehmer war 15 Jahre lang für eine dänische Gemeinde als sog. Tagesvater tätig gewesen und hatte fremde Kinder bei sich daheim betreut. Im November 2010 wurde das Arbeitsverhältnis seitens der Gemeinde beendet. Dies wurde damit begründet, dass die Zahl der zu betreuenden Kinder zurückgegangen sei. Warum gerade der Arbeitnehmer entlassen wurde, wurde nicht näher dargelegt.

Der Arbeitnehmer, der an Fettleibigkeit leidet, machte vor einem dänischen Gericht geltend, die Entlassung beruhe allein auf seinem Übergewicht. Da dies eine Diskriminierung darstelle, stehe ihm Schadensersatz gegen die Gemeinde zu.

Der Gerichtshof entschied, dass nicht jede Kündigung wegen Fettleibigkeit automatisch unzulässig ist. Diese Krankheit sei aber als „Behinderung“ im Sinne des europäischen Rechts anzusehen, mit der Folge, dass eine hierauf gestützte Kündigung als rechtswidrig betrachtet werden müsse. Das sei dann der Fall, wenn die Krankheit eine Einschränkung mit sich bringe, die unter anderem auf physische, geistige oder psychische Beeinträchtigungen von Dauer zurückzuführen ist. Diese Einschränkungen müsse den Arbeitnehmer in Wechselwirkung mit verschiedenen Barrieren an der vollen und wirksamen Teilhabe am Berufsleben, gleichberechtigt mit den anderen Arbeitnehmern, hindern können. Es sei Sache des nationalen Gerichts zu prüfen, ob diese Voraussetzungen im Ausgangsverfahren erfüllt waren.

Im Ergebnis bedeutet dies, dass die Kündigung einen Schadensersatzanspruch des Arbeitnehmers begründet, wenn seine Krankheit so ausgeprägt war, dass sie bereits als „Behinderung“ im oben beschriebenen Sinne gewertet werden muss.

<sup>1</sup> § 12 Abs. 1 Satz 3 und 4 TzBfG.

<sup>2</sup> BAG, Urt. v. 24.9.2014, 5 AZR 1024/12, NJW 2014, S. 3471, NZA 2014, S. 1328, LEXinform 1592443.

<sup>3</sup> § 2 Abs. 1 Satz 2 TzBfG.

<sup>4</sup> Art. 1, Art. 2 Abs. 2 Buchst. a, Art. 3 Abs. 1 Buchst. c, Art. 5 der Richtlinie 2000/78/EG des Rates v. 27.11.2000 zur Festlegung eines allgemeinen Rahmens für die Verwirklichung der Gleichbehandlung in Beschäftigung und Beruf (ABl. L 303, S. 16).

<sup>5</sup> EuGH, Urt. v. 18.12.2014, C-354/13, DB 2015, S. 252, LEXinform 5213192.

### ***Schätzungsbescheide sind nur in Ausnahmefällen nichtig***

Gibt ein Steuerzahler seine Einkommensteuererklärung nicht ab, obwohl er dazu verpflichtet ist, ist das Finanzamt zur Schätzung der Bemessungsgrundlagen berechtigt und verpflichtet. Das Schätzungsergebnis muss schlüssig, wirtschaftlich möglich und vernünftig sein. Erst wenn dieser Schätzungsrahmen überschritten wird, ist die Schätzung als rechtswidrig einzustufen und der Steuerbescheid kann erfolgreich angefochten werden. Allerdings kann sich das Finanzamt an der oberen Grenze des Schätzungsrahmens orientieren, denn möglicherweise sollen Einkünfte verheimlicht werden und durch die Nichtabgabe der Steuererklärung ist die Schätzung erst erforderlich geworden. Erst bei einer Strafschätzung, wenn das Finanzamt sich also nicht an den wahrscheinlichen Besteuerungsgrundlagen orientiert, sondern bewusst und willkürlich zum Nachteil des Steuerzahlers geschätzt hat, kann der auf der Schätzung beruhende Steuerbescheid nichtig sein. Einer Anfechtung des Steuerbescheids bedarf es dann nicht.

(Quelle: Urteil des Bundesfinanzhofs<sup>1</sup>)

---

<sup>1</sup> BFH, Urt. v. 15.7.2014, X R 42/12, BFH/NV 2015, S. 145, LEXinform 0929514.