

AN: Mandanten

TO: Clients

VON: Dr. Andreas Richter, LL.M.
 Dr. Anna Katharina Gollan
P+P Pöllath + Partners, Berlin
 Tel. +49 (30) 253 53 - 132
 Fax +49 (30) 253 53 - 999
 E-Mail andreas.richter@pplaw.com
 katharina.gollan@pplaw.com

FROM: Dr. Andreas Richter, LL.M.
 Dr. Anna Katharina Gollan
P+P Pöllath + Partners, Berlin
 Tel. +49 (30) 253 53 - 132
 Fax +49 (30) 253 53 - 999
 Email andreas.richter@pplaw.com
 katharina.gollan@pplaw.com

DATUM: 28. Januar 2009

DATE: January 28, 2009

ZU: Spenden an gemeinnützige Organisationen in der EU

RE: Cross-border gifts to charitable organisations within the EU

I. Der Europäische Gerichtshof (EuGH) hat gestern entschieden, dass Spenden eines Steuerpflichtigen an gemeinnützige Einrichtungen eines anderen EU-Mitgliedsstaats nach dem nationalen Recht grundsätzlich steuerlich abziehbar sein müssen. Der Spender muss die Möglichkeit haben, nachzuweisen, dass eine Spende an eine ausländische Einrichtung die Voraussetzungen für den Spendenabzug erfüllt (vgl. EuGH, C-318/07, „Persche“, <http://curia.europa.eu/>).

II. Ein **deutscher Staatsangehöriger** begehrte den Steuerabzug wegen einer **Sachspende** an eine **in Portugal ansässige gemeinnützige Einrichtung**. Das

I. Yesterday, the European Court of Justice (ECJ) ruled that gifts made by a taxpayer to charitable bodies resident in another Member State must generally be deductible for tax purposes under national tax law. The taxpayer shall have the possibility to show that a gift made to a body established in another Member State satisfies the requirements imposed by that legislation for the grant of such a benefit (see ECJ, C-316/07, “Persche”, <http://curia.europa.eu/>).

II. A **German national** claimed a tax deduction in respect of a **gift in kind** to a **charitable organisation in Portugal**. The Finanzamt (District Tax Office) re-

P+P München

Kardinal-Faulhaber-Straße 10 80333 München
 Tel.: +49 (89) 24240-0 Fax: +49 (89) 24240-999

Prof. Dr. Reinhard Pöllath, LL.M., RA, FASr • Dr. Matthias Bruse, LL.M., RA • Dr. Andrea von Drygalski, RAin • Andres Schollmeier, RA, FASr • Dr. Michael Best, StB • Philipp von Braunschweig, LL.M., RA • Otto Haberstock, M.C.J., RA • Dr. Margot Gräfin von Westerholt, RAin • Dr. Benedikt Hohaus, RA, FASr • Dr. Michael Inhester, RA • Richard Engl, StB • Jens Hörmann, RA • Dr. Frank Thiäner, RA • Dipl.-Kfm. Alexander Pupeter, RA, StB • Dr. Alice Broichmann, RAin • Dr. Georg Greitemann, LL.M., RA • Dr. Christoph Philipp, LL.M., RA • Dr. Barbara Koch-Schulte, RAin, StBin • Dr. Frank Bayer, StB • Thilo Oldiges, RA • Dr. Ralf Bergjan, LL.M., RA, FAHuGR • Christian Tönies, LL.M.Eur, RA • Benjamin Waitz, MEB, RA • Dr. Stephan Viskorf, RA, StB

P+P Frankfurt/Main

Zeil 127 60313 Frankfurt/Main
 Tel.: +49 (69) 247047-0 Fax: +49 (69) 247047-30

Dr. Andreas Rodin, RA • Wolfgang Tischbirek, LL.M., RA, StB • Patricia Volhard, LL.M., RAin

Prof. Dr. Ingo Saenger
 Of Counsel (Ständiger wissenschaftlicher Berater)

Partnerschaftsgesellschaft; Sitz Berlin
 AG Berlin-Charlottenburg PR 64
<http://www.pplaw.com>

P+P Berlin

Potsdamer Platz 5 10785 Berlin
 Tel.: +49 (30) 25353-0 Fax: +49 (30) 25353-999

Prof. Dr. Dieter Birk, StB • Dr. Thomas Töben, StB • Andreas Wilhelm, RA • Dr. Matthias Durst, RA • Dr. Carsten Führling, RA • Uwe Bärenz, RA • Dr. Stefan Lebek, RA • Amos Veith, LL.M., RA • Dr. Andreas Richter, M.A., LL.M., RA, FASr • Silke Hecker, M.Env.Sc., RAin, FAVwR • Raphael Söhlke, RA • Dipl.-Kfm. Konrad Enderlein, StB • Kim Delphine Weber, LL.M., RAin • Dr. Philip Schwarz van Berk, LL.M., RA • Annabel Klisch, RAin • Ronald Buge, RA • Tarek Mardini, LL.M., RA

Finanzamt versagte den begehrten Sonderausgabenabzug mit der Begründung, der Spendenempfänger sei **nicht in Deutschland ansässig** und der Steuerpflichtige habe keine formgerechte Bestätigung vorgelegt.

fused the deduction sought on the ground that the beneficiary of the gift was **not established in Germany** and that the taxpayer had not provided a donation certificate in proper form.

III. Nach Auffassung des Gerichtshofs fallen **Spenden** unter die Vertragsbestimmungen über den freien Kapitalverkehr. Das gilt auch dann, wenn es sich um **Sachspenden** in Form von Gegenständen des täglichen Gebrauchs handelt.

III. The Court pointed out that **gifts** come within the compass of the Treaty provisions on the free movement of capital. This is the case even if they are made **in kind** in the form of everyday consumer goods.

IV. Da die Möglichkeit des Spendenabzugs das Verhalten des Spenders erheblich beeinflussen kann, ist die fehlende Abzugsfähigkeit von Spenden an gemeinnützige Einrichtungen aus dem EU-Ausland geeignet, sich **negativ auf die Spendenbereitschaft** in Bezug auf diese Organisationen auszuwirken. Eine solche Regelung stellt daher eine Beschränkung des freien Kapitalverkehrs dar, die grundsätzlich verboten ist.

IV. Since the possibility of obtaining a tax deduction can have a significant influence on the donor's attitude, the inability to deduct gifts to charitable organisations established in other Member States is likely to **affect the willingness of taxpayers to make gifts** to such bodies. Such legislation constitutes, therefore, a restriction on the free movement of capital which, as a rule, is prohibited.

V. Ein Mitgliedstaat kann inländische und in anderen Mitgliedstaaten ansässige gemeinnützige Einrichtungen unterschiedlich behandeln, wenn letztere **andere Zwecke** als die national anerkannten verfolgen.

V. The Court observes that a Member State may treat national charitable bodies and those established in other Member States differently if the latter bodies pursue **objectives other than those advocated by its own legislation**.

P+P Pöllath + Partners unterstützt den Postgraduierten-Studiengang
„**Private Wealth Management – Erbrecht Nachfolgegestaltung Vermögensmanagement**“
an der Universität Münster (Jahresstudiengang oder thematische Module).

P+P Pöllath + Partners supports the postgraduate programme
„**Private Wealth Management – Erbrecht Nachfolgegestaltung Vermögensmanagement**“
at the University of Muenster.

www.private-wealth-muenster.de

Wenn allerdings eine in einem anderen Mitgliedstaat als gemeinnützig anerkannte Einrichtung die **Voraussetzungen für die Gemeinnützigkeit nach dem nationalen Recht erfüllt** und ihr **Ziel die Förderung identischer Interessen der Allgemeinheit** ist, darf der Einrichtung das Recht auf Gleichbehandlung nicht allein aus dem Grund verwehrt werden, dass sie nicht im Inland ansässig ist.

The fact remains that, where a body **recognised as charitable in one Member State** satisfies the requirements imposed for that purpose by the law of another Member State and where its object is the **promotion of the very same general public interests**, the right to equal treatment shall not be denied solely on the ground that it is not established in the other Member State.

VI. Auch das Erfordernis der **Gewährleistung einer wirksamen Steueraufsicht** rechtfertigt keine Beschränkung des Spendenabzugs. Die beteiligten Steuerbehörden könnten vom Steuerpflichtigen alle **Belege verlangen**, die ihnen für die Beurteilung der Frage notwendig erscheinen, ob die Voraussetzungen für die Abzugsfähigkeit der Ausgaben erfüllt sind.

VI. Moreover, the need to safeguard **the effectiveness of fiscal supervision** could not justify a restriction of the deductibility of gifts. The tax authorities concerned could ask the taxpayer to **provide** such **proof** as they may consider necessary to determine whether the conditions for deducting expenditure have been met.

VII. In der Rs. „**Stauffer**“ hatte der EuGH entschieden, dass ausländischen gemeinnützigen Organisationen **im Inland** die Steuerbefreiung nicht aufgrund ihrer beschränkten Steuerpflicht versagt werden darf (vgl. EuGH, C-386/04, <http://curia.europa.eu/>). Mit der vorliegenden Entscheidung geht das Gericht noch einen Schritt weiter, indem es eine Steuervergünstigung für **im Ausland ausgeübte Tätigkeiten** gewährt.

VII. In re „**Stauffer**“ the ECJ had ruled that **national tax benefits** shall not be refused to foreign charitable organisations on the sole ground that they are subject to limited tax liability in Germany (see ECJ, C-386/04, <http://curia.europa.eu/>). The present judgment goes further recognising tax benefits for **activities carried out abroad**.

P+P Pöllath + Partners unterstützt den Postgraduierten-Studiengang
„**Private Wealth Management – Erbrecht Nachfolgegestaltung Vermögensmanagement**“
an der Universität Münster (Jahresstudiengang oder thematische Module).

P+P Pöllath + Partners supports the postgraduate programme
„**Private Wealth Management – Erbrecht Nachfolgegestaltung Vermögensmanagement**“
at the University of Muenster.

www.private-wealth-muenster.de

Ob die Entscheidung angesichts der erhöhten **Mitwirkungspflichten des Steuerpflichtigen bei Auslandssachverhalten** große praktische Bedeutung erlangt, muss sich jedoch erst erweisen. Mit dem Jahressteuergesetz 2009 hat der Gesetzgeber jedenfalls die **gesetzlichen Voraussetzungen für den Abzug grenzüberschreitender Spenden** an EU-Einrichtungen, die in Deutschland beschränkt steuerpflichtig sind, geschaffen (vgl. § 10b EStG in Verbindung mit § 5 Abs. 2 Nr. 2 KStG n.F.).

Given the **increased requirements for the taxpayer's cooperation** it has to be seen, whether the judgment will have a practical impact. At any rate, within the Annual Tax Act 2009 the German Parliament has adopted **the legal basis for the deductibility of cross-border gifts to charitable organisations** established in other Member States and being subject to limited tax liability in Germany (see art. 10b of the Income Tax Act [Einkommensteuergesetz] in conjunction with the latest version of art. 5 para. 2 no. 2 of the Corporate Income Tax Act [Körperschaftsteuergesetz]).

P+P Pöllath + Partners unterstützt den Postgraduierten-Studiengang
„**Private Wealth Management – Erbrecht Nachfolgegestaltung Vermögensmanagement**“
an der Universität Münster (Jahresstudiengang oder thematische Module).

P+P Pöllath + Partners supports the postgraduate programme
„**Private Wealth Management – Erbrecht Nachfolgegestaltung Vermögensmanagement**“
at the University of Muenster.

www.private-wealth-muenster.de