

AN: Mandanten

VON: P+P Pöllath + Partners

DATUM: 19. Oktober 2009

ZU: Steuerbefreiung berufsständischer Versorgungswerke bei Beteiligung an gewerblichen Personengesellschaften

TO: Clients

FROM: P+P Pöllath + Partners

DATE: 19 October 2009

RE: Tax-Exempt Special Pension Funds of Professional Associations and Interests in Partnerships Which Are Engaged in Trade or Business

In einem aktuellen Urteil hat das Finanzgericht Düsseldorf (Urteil vom 12. Mai 2009, Az.: 6 K 3127/06 K,G,F) entschieden, dass die Beteiligung berufsständischer Versorgungswerke an gewerblichen Personengesellschaften von der subjektiven Steuerbefreiung dieser Versorgungswerke erfasst wird.

1. Begründung des Gerichts

Zur Begründung stützt sich das Gericht im Wesentlichen darauf, dass der Wortlaut der einschlägigen Steuerbefreiungsvorschrift nicht zwischen vermögensverwaltender und gewerblicher Tätigkeit differenziert.

Hieraus folgert das Gericht, dass sämtliche Tätigkeiten, die für ein Versorgungswerk aufgrund aufsichtsrechtlicher Vorgaben zulässig sind, auch von der Steuerbefreiung des Versorgungswerks

The Lower Financial Court of Düsseldorf (of 12 May 2009, reference number 6 K 3127/06 K,G,F) has recently held that income derived from a partnership which is engaged in trade or business remains tax-exempt where the interest in the partnership is held by a tax-exempt special pension fund of a professional association.

1. Arguments

The Court took the view that the relevant provision in the German tax law does not make a distinction between business income and income from asset management.

Hence, the Court is of the opinion that income from activities that are permitted for a special pension fund of a professional association under the applicable regulatory laws are tax-exempt,

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, FAStR • Dr. Matthias Bruse, LL.M., RA • Dr. Andrea von Drygalski, RAin • Andres Schollmeier, RA, FAStR • 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, FAStR • Dr. Michael Inhester, RA • Richard Engl, StB • Jens Hörmann, RA • Dr. Frank Thiäner, RA • Dipl.-Kfm. Alexander Pupeter, RA, StB • Dr. Georg Greitemann, LL.M., RA • Dr. Christoph Philipp, LL.M., RA • Dr. Alice Broichmann, RAin • 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 • Dr. Benjamin Waitz, MEB, RA • Dr. Stephan Viskorf, RA, StB • Dr. Bernd Graßl, LL.M., RA • Franca Detert, RAin • Peter Peschke, StB • Nico Fischer, RA

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 • Dr. Andreas Junius, LL.M., RA • Timo Thömmes, RA • Dr. Sarah Wilkens, 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 • Dr. Matthias Durst, RA • Dr. Carsten Führing, RA • Uwe Bärenz, RA • Dr. Stefan Lebek, RA • Amos Veith, LL.M., RA • Dr. Andreas Richter, M.A., LL.M., RA, FAStR • Silke Hecker, M.Env.Sc., RAin, FAVvR • 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 • Dr. Gerhard Specker, RA • Dr. Jens Steinmüller, LL.M., RA

Andreas Wilhelm, RA, Of Counsel • Florenz Hundt, StB, Of Counsel

erfasst werden, unabhängig davon, ob sie ertragsteuerlich als gewerblich oder vermögensverwaltend einzustufen sind. Die einschlägigen landesrechtlichen Vorschriften verwiesen insoweit insbesondere auf die Vorschriften des Versicherungsaufsichtsgesetzes und der dazu ergangenen Anlageverordnung.

Die Ausführungen des Gerichts gelten sowohl für berufsständische Versorgungswerke, die nur als rechtlich unselbständiges Sondervermögen der betreffenden Kammer geführt werden, als auch für berufsständische Versorgungswerke, die als selbstständige Körperschaften des öffentlichen Rechts organisiert sind.

2. Urteil noch nicht rechtskräftig

Das Urteil ist noch nicht rechtskräftig. Eine Revision ist beim Bundesfinanzhof (BFH) unter dem Aktenzeichen I R 47/09 anhängig.

3. Bedeutung für Versorgungswerke

Sofern der Bundesfinanzhof die Auffassung des Finanzgerichts Düsseldorf bestätigt, bedeutet dies für berufsständische Versorgungswerke, dass die Einkünfte aus Beteiligungen an unmittelbar gehaltenen gewerblichen Personengesellschaften steuerfrei sind.

Aus dem Urteil des Finanzgerichts Düsseldorf ergibt sich ferner, dass die Finanzverwaltung im Fall der unmittelbaren Beteiligung eines berufsständischen Versorgungswerks an einer gewerblichen Personengesellschaft nur von einer partiellen Steuerpflicht ausgeht, d. h. nur die Einkünfte aus dieser Beteiligung der Besteuerung unterwerfen wollte. Im Übrigen wurde die

irrespective of whether such income will be treated as business income or as income from asset management. The applicable State laws refer to the Federal Insurance Supervisory Act and the Insurance Ordinance on Investments of Restricted Assets promulgated thereunder.

The Court's decision applies to special pension funds of professional associations that are organized on a contractual basis as well as to special pension funds of professional associations that are organized as corporate entities.

2. Decision Not Yet Legally Binding

The decision of the Lower Financial Court of Düsseldorf is not yet legally binding. There is an appeal pending at the Federal Court of Finance (reference number I R 47/09).

3. Impact on Special Pension Funds

In case the Federal Court of Finance holds the view of the Lower Financial Court of Düsseldorf income from interests in a partnership which is engaged in trade or business held by a tax-exempt special pension fund of a professional association is not subject to tax.

In the case at hand the Financial Authorities were of the opinion that only income from the partnership which is engaged in trade or business will be subject to tax. Other non-business income of the special pension fund of a professional association will remain unaffected of such treatment, i.e. remains tax exempt.

Steuerbefreiung nicht angegriffen.

Selbst wenn der Bundesfinanzhof das Urteil des Finanzgerichts Düsseldorf aufhebt, sollte daher die Steuerbefreiung eines berufsständischen Versorgungswerks nicht insgesamt gefährdet sein, sofern sich das Versorgungswerk an einer gewerblichen Personengesellschaft beteiligt.

4. Auswirkungen auf steuerbefreite Pensionskassen

Das Urteil des Finanzgerichts Düsseldorf bezieht sich nur auf berufsständische Versorgungswerke. In Bezug auf steuerbefreite Pensionskassen ist die Rechtslage weiterhin offen. Aufgrund einer älteren BFH-Rechtsprechung kann die Beteiligung an einer gewerblichen Personengesellschaft bei diesen Kassen zum Verlust ihrer gesamten Steuerbefreiung führen.

Andererseits unterliegen steuerbefreite Pensionskassen ebenfalls dem Versicherungsaufsichtsgesetz sowie der dazu ergangenen Anlageverordnung. Auch insoweit erscheint es sachgerecht, dass die nach diesen Vorschriften erlaubten Tätigkeiten die Steuerbefreiung der Pensionskasse nicht gefährden, unabhängig von ihrer ertragsteuerlichen Einordnung als gewerblich oder vermögensverwaltend.

Thus, even if the Federal Court of Finance rejected the decision of the Lower Financial Court of Düsseldorf the tax-exempt status of a special pension fund of professional associations as a whole should not be affected if such special pension fund holds a single interest in a partnership which is engaged in trade or business.

4. Impact on Other Tax-Exempt Pension Funds

The decision of the Lower Financial Court of Düsseldorf applies to special pension funds of professional associations only. The situation with respect to other tax-exempt pension funds remains uncertain. According to prior decisions of the Federal Court of Finance such other tax-exempt pension fund may lose its tax-exempt status as a whole if it holds an interest in a partnership which is engaged in trade or business.

However, such other tax-exempt pension funds are subject to the Federal Insurance Supervisory Act and the Insurance Ordinance on Investments of Restricted Assets promulgated thereunder as well. Therefore, one should be able to argue that such other tax-exempt pension funds also do not lose their tax-exempt status as long as they operate in accordance with the applicable regulatory laws irrespective of whether the income from such activities qualifies as business income or as income from asset management.

Insoweit bleibt allerdings abzuwarten, ob und wie sich die Finanzverwaltung nach Abschluss des Revisionsverfahrens gegen das Urteil des Finanzgerichts Düsseldorf zu dieser Frage positioniert.

Für weitere Fragen wenden Sie sich bitte an Ihren Partner oder einen der nachstehenden Rechtsanwälte.

Mit freundlichen Grüßen
P+P Pöllath + Partners

With respect to such other tax-exempt pension funds we are looking forward whether and how the Financial Authorities will release any ruling once the Federal Court of Finance has made a final and absolute decision.

For further questions please do not hesitate to contact your partner or one of the attorneys-at-law partners listed below.

Best regards
P+P Pöllath + Partners

Berlin

Uwe Bärenz
+49 (30) 2 53 53 – 122

Amos Veith
+49 (30) 2 53 53 – 124

Ronald Buge
+49 (30) 2 53 53 – 120

Frankfurt

Dr. Andreas Rodin
+49 (69) 247047 – 17

Patricia Volhard
+49 (69) 247047 – 16