

AN: Mandanten	TO: Clients
VON: P+P Pöllath + Partners	FROM: P+P Pöllath + Partners
DATUM: 6. Juni 2011	DATE: 6 June 2011
ZU: Steuerbefreiung berufsständischer Versorgungswerke für gewerbliche Einkünfte aus Beteiligungen	RE: Tax exemption of business income from investments by certain Pension Funds

Mit unserer Mandanteninformation vom 19. Oktober 2009¹ informierten wir Sie über das Urteil des Finanzgerichts Düsseldorf², wonach die Beteiligung berufsständischer Versorgungswerke an gewerblichen Personengesellschaften von der subjektiven Steuerbefreiung dieser Versorgungswerke erfasst wird. Nunmehr hat der Bundesfinanzhof (BFH) das Urteil des Finanzgerichts Düsseldorf in der Revisionsinstanz bestätigt.³

1. Begründung des Bundesfinanzhofs

Der BFH schließt sich inhaltlich der Argumentation der Vorinstanz an. Kernargument ist, dass der Wortlaut der einschlägigen Steuerbefreiungsvorschrift nicht zwischen einzelnen Tätigkeitsbereichen differenziert. Nach den für berufsständische Versorgungswerke geltenden einschlägigen Landesgesetzen, die ihrerseits insbesondere auf die Vorschriften des Versicherungsaufsichtsgesetzes und der dazu ergangenen Anlageverordnung verweisen, können Versorgungswerke innerhalb der

With our client information of October 19, 2009¹, we informed you about the decision of the Lower Financial Court of Düsseldorf² stating that income derived from a partnership which is engaged in trade or business remains tax-exempt if the interest in the partnership is held by a tax-exempt special pension fund of a professional association. The German Federal Fiscal Court (*Bundesfinanzhof, BFH*) has now confirmed the decision of the Lower Financial Court Düsseldorf.³

1. Arguments of the German Federal Fiscal Court

The German Federal Fiscal Court substantially follows the argumentation of the previous instance. The core argument is that the wording of the relevant tax exemption rule does not differentiate between particular fields of activities. According to the relevant State laws applicable to special pension funds of professional associations which, on their part, particularly refer to the provisions of the German Federal Insurance Supervisory Act and the Insurance Ordinance on Investments of Restricted

¹ Abrufbar unter: http://www.pplaw.com/de/publications/client_informationen.php.
Ready for download under www.pplaw.com/en/publications/client_informationen.php.

² Urteil vom 12. Mai 2009, Az.: 6 K 3127/06 K,G,F, EFG 2009, S. 1593).
Decision of May 12, 2009, reference number 6 K 3127/06 K,G,F, EFG 2009, page 1593).

³ Urteil vom 9. Februar 2011 (Az.: I R 47/09).
Decision of February 9, 2011 (reference number I R 47/09).

ihnen zugewiesenen Aufgaben – Gewährleistung einer Alters-, Invaliden- und Hinterbliebenenversorgung der bei ihnen Pflichtversicherten – auch Beteiligungen an gewerblichen Personengesellschaften eingehen. Diese Tätigkeiten müssen daher auch von der Steuerbefreiung erfasst sein und stellen keine gesondert zu betrachtende (steuerpflichtige) Tätigkeit dar.

2. Bedeutung für Versorgungswerke

Mit dem Urteil ist klargestellt, dass Einkünfte von berufsständischen Versorgungswerken aus Beteiligungen an unmittelbar gehaltenen gewerblichen Personengesellschaften steuerfrei sind, sofern sich die Beteiligung im Rahmen der für Versorgungswerke geltenden gesetzlichen Vorschriften, insbesondere des Versicherungsaufsichtsgesetzes und der Anlageverordnung, bewegt.

3. Bedeutung für steuerbefreite Pensionskassen

Das Urteil des BFH 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.

Zwar unterliegen steuerbefreite Pensionskassen ebenfalls dem Versicherungsaufsichtsgesetz sowie der dazu ergangenen Anlageverordnung. Auch insoweit erscheint es daher sachgerecht, dass die nach diesen Vorschriften erlaubten Tätigkeiten die

Assets promulgated thereunder, special pension funds may also make investments in partnerships engaged in trade or business in the scope of the tasks assigned to them – ensuring old-age, disability and surviving dependants' pensions. Therefore, such activities must be included in the tax exemption and do not constitute (taxable) activities that have to be considered separately.

2. Impact on certain Pension Funds

The decision makes clear that income of special pension funds of professional associations derived from investments in directly held partnerships which are engaged in trade or business are tax-exempt if the interest is held in the scope of the legal provisions applicable to special pension funds, including but not limited to the German Federal Insurance Supervisory Act and the Insurance Ordinance on Investments of Restricted Assets promulgated thereunder.

3. Impact on other tax-exempt Pension Funds

The decision of the German Federal Fiscal Court 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 German Federal Fiscal Court, 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.

Other tax-exempt pension funds are also subject to the German Federal Insurance Supervisory Act and the Insurance Ordinance on Investments of Restricted Assets promulgated thereunder. Therefore, it may also well be argued in this respect that the

Steuerbefreiung der Pensionskasse nicht gefährden, unabhängig von ihrer ertragsteuerlichen Einordnung als gewerblich oder vermögensverwaltend. Der BFH hat sich mit dieser Problematik jedoch nicht auseinandergesetzt.

Insoweit bleibt deshalb abzuwarten, ob die Finanzverwaltung dieses Thema im Zusammenhang mit der verwaltungsamtlichen Veröffentlichung des BFH-Urteils im Bundessteuerblatt aufgreift.

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

Mit freundlichen Grüßen
P+P Pöllath + Partners

activities permitted pursuant to the applicable regulatory laws do not endanger the tax-exempt status of the pension fund, irrespective of whether the income from such activities qualifies as business income or as income from asset management. However, the German Federal Fiscal Court has not dealt with this issue.

Therefore, in this respect, it remains to be seen whether the Financial Authorities will deal with this issue in connection with the official publication of the German Federal Fiscal Court's decision in the German Federal Taxation Gazette.

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

Best regards
P+P Pöllath + Partners

Berlin

Uwe Bärenz
+49 (30) 2 53 53 – 122

Ronald Buge
+49 (30) 2 53 53 – 120

Amos Veith
+49 (30) 2 53 53 – 124

Frankfurt

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

Patricia Volhard
+49 (69) 247047 – 16