

AN:	Mandanten	TO:	Clients
VON:	P+P Pöllath + Partners	FROM:	P+P Pöllath + Partners
DATUM:	1. September 2010	DATE:	1 September 2010
ZU:	Entwarnung bei der Organ- schaft	RE:	Clearance for fiscal unities

In den letzten Monaten hat die deutsche Finanzverwaltung **steuerliche Organschaften** (KSt, GewSt) mit dem Argument **angegriffen**, die folgende Klausel, die häufig in **Gewinnabführungsverträgen** zu finden ist, entspreche nicht den Vorgaben:

“Die herrschende Partei ist entsprechend den Vorschriften des § 302 AktG verpflichtet, jeden während der Vertragsdauer sonst entstehenden Jahresfehlbetrag auszugleichen, soweit dieser nicht dadurch ausgeglichen wird, dass den anderen Gewinnrücklagen Beträge entnommen werden, die während der Vertragsdauer in sie eingestellt worden sind.“

Die generelle Bezugnahme auf § 302 AktG soll keine Bezugnahme auf dessen Absätze 3 und 4 enthalten (vgl. OFD Rheinland, 12.08.2009).

Der **Bundesfinanzhof** (BFH v. 28.07.2010, I B 27/10) hat in einem heute auf seiner Website (www.bundesfinanzhof.de) veröffentlichten Beschluss entschieden, dass die **oben zitierte Klausel ausreichend** ist, eine Organschaft zu begründen.

Die Entscheidung erging in einem Verfahren über die Aussetzung der Vollziehung, aber die Aussage zu dieser rechtlichen Frage war sehr eindeutig. Wir hoffen, dass die Angelegenheit somit erledigt ist.

In recent months, German fiscal authorities have **challenged tax fiscal unities** (Corporate Income Tax, Trade Tax) arguing that the following clause – which is often found in **profit-loss-pooling-agreements** – would not be in line with the law:

“The ruling party is pursuant to sec. 302 German Stock Corporation Act obliged – during the term of this contract – to cover any loss to the extent such loss is not covered by drawings from retained earnings accrued during the term of this contract.”

The general reference made to sec. 302 SCA should not include a reference to its para. 3 and 4 (see OFD Rheinland, 2009/08/12).

The **German Federal Court of Finance** (BFH 2010/07/28, I B 27/10) has decided in a ruling published today on its website (www.bundesfinanzhof.de) that the above quoted **clause is sufficient** to establish a fiscal unity.

The decision was made in a preliminary trial, but the statement to this legal question was quite firm. We hope that therewith this issue is settled.

P+P Pöllath + Partners

Alexander Pupeter
+49 (89) 24240-491
Alexander.Pupeter@pplaw.com

P+P Berlin

Potsdamer Platz 5 • 10785 Berlin
Tel. +49 (30) 253 53-0 • Fax +49 (30) 253 53-999
ber@pplaw.com

P+P Frankfurt/Main

Zeil 127 • 60313 Frankfurt/Main
Tel. +49 (69) 24 70 47-0 • Fax +49 (69) 24 70 47-30
fra@pplaw.com

P+P München

Kardinal-Faulhaber-Str. 10 • 80333 München
Tel. +49 (89) 242 40-0 • Fax +49 (89) 242 40-999
muc@pplaw.com