

**AN:** Mandanten  
**VON:** P+P Pöllath + Partners  
**DATUM:** 23. Dezember 2010  
**ZU:** **Steuerfreie Veräußerungen**  
**Absenkung der Beteiligungsgrenze von 25% auf 10% / 1%**  
**Klärungen durch Bundesfinanzministerium / Ergänzung zur P+P Mandanteninformation vom 3. September 2010**

**TO:** Clients  
**FROM:** P+P Pöllath + Partners  
**DATE:** 23 December 2010  
**RE:** **Tax-exempt capital gains**  
**Lowering the participation limit from 25% to 10% / 1%**  
**Clarification by Financial Authorities / Update to P+P Client Info of 3 September 2010**

Die Absenkung der Grenze für steuerfreie Veräußerungsgewinne bei Kapitalgesellschaftsbeteiligungen von 25% auf unter 10% war teilweise verfassungswidrig (BVerfG v. 07.07.2010), siehe hierzu unser Mandantenschreiben vom 03.09.2010. Mit Schreiben vom 20.12.2010<sup>1</sup> hat das Bundesfinanzministerium zu einigen Punkten Stellung genommen. Andere wichtige Fragen sind immer noch offen.

Lowering the maximum investment quota for tax-free disposal of corporate shareholding from 25% to less than 10% was partially unconstitutional (Federal Constitutional Court of 7 July 2010), see our Client Info dated 3 September 2010. With a letter dated 20 December 2010<sup>1</sup>, the German Ministry of Finance gave guidance to some points. Other important issues are still left open.

### 1. Steuerlicher Wert zum 31.03.1999

### 1. Tax value at 31 March 1999

Wenn eine Beteiligung an einer Kapitalgesellschaft von 10% bis 25% vor dem 01.10.1998 erworben und nach dem 31.03.1999 veräußert wurde, ist der Wertzuwachs zwischen dem Erwerb und dem 31.03.1999 steuerfrei. Ein weiterer Wertzuwachs ist steuerpflichtig.

If a corporate shareholding of 10% to 25% was purchased before 01 October 1998 and sold after 31 March 1999, the increase in value between acquisition date and 31 March 1999 will remain tax-free, any additional increase will be taxable.

a) Generell akzeptiert die Finanzverwaltung, dass der steuerfreie Teil des Wertzuwachses **zeitanteilig** ermittelt wird. Bsp:  
 Erwerb: 01.01.1998, Veräußerung:

a) In general, the Tax Authorities will accept the tax-free part of the increase in value being calculated on a **time-proportional basis**. E.g.: Acquisition date 1 January

<sup>1</sup> BMF of 20 December 2010, [www.bundesfinanzministerium.de](http://www.bundesfinanzministerium.de)

31.12.1999. Veräußerungsgewinn 1.000. Hiervon bleiben  $(1.000 \times 15/24 =)$  625 steuerfrei,  $(9/24 =)$  375 sind steuerbar.

1998, Sale 31 December 1999. Capital gain 1,000. Thereof remain  $(1,000 \times 15/24 =)$  625 tax-free,  $(9/24 =)$  375 are taxable.

- b) Dem Steuerpflichtigen kann einen **höheren** anteiligen **Wertzuwachs** bis zum 31.03.1999 **nachweisen**.
- c) Umgekehrt kann die **Finanzverwaltung** einen **geringeren Wertzuwachs** während der steuerfreien Zeit ansetzen, sofern die Durchschnittsberechnung einen offensichtlichen Widerspruch zu den tatsächlichen Wertverhältnissen erkennen lässt und **klare nachweisbare Anhaltspunkte** für eine höhere Wertsteigerung in der steuerpflichtigen Zeit vorliegen.
- d) Wir wiederholen unsere Empfehlung, **Beweisvorsorge bezüglich der Werte** zum 31.03.1999 zu treffen.

- b) The tax payer may provide for proof of a **higher portion of increase** in value until 31 March 1999.
- c) Vice-versa, the **tax authorities** may assume a **lower increase** during the tax-free period if the average calculation leads to an apparent discrepancy to the real values and there are **clear veritable facts** of a higher than the average increase in the taxable period.
- d) We repeat our recommendation to take **measurements of preservation of evidence** regarding the value on 31 March 1999.

## 2. Verluste

- a) Sofern eine solche Beteiligung (zwischen 10% und 25% und erworben vor dem 01.10.1998) mit einem Verlust veräußert wird, wird kein teilweise steuerfreier Verlust für die ersten Monate herausgerechnet.
- b) Ein Wert zum 31.03.1999 unterhalb der Anschaffungskosten führt nicht dazu, den steuerpflichtigen Gewinn zu erhöhen. Bsp: Anschaffungskosten 1.000, Wert zum 31.03.1999 800, Veräußerungspreis 1.300: Steuerbarer Gewinn 300, nicht 500.
- c) Noch offen ist der Fall, wenn der Wert nach dem 31.03.1999 gestiegen, aber anschließend gefallen ist.

## 2. Losses

- a) If such shareholding (between 10% and 25% and acquired before 1 October 1998) is sold with a loss, no partial tax-free loss for the first months will be set aside.
- b) A value as of 31 March 1999 below the acquisition cost will not increase the amount of the taxable gain. E.g.: Acquisition cost 1,000, value as of 31 March 1999 800, sale price 1,300: Taxable gain 300, not 500.
- c) Still open is the case if the value rose after 31 March 1999, but then decreased later on.

### 3. Reduzierung von 10% auf 1%

Die Finanzverwaltung akzeptiert, dass die selben Regeln für die Reduzierung der Beteiligungsgrenzen von unter 10% **auf unter 1%** gelten.

Diese neue Regelung wurde wirksam für Veräußerungen ab dem 01.01.2002.<sup>2</sup> Die Verkündung des Gesetzes im Bundesgesetzblatt erfolgte am **26.10.2000**. Dieses Datum (und nicht der 31.12.2001) soll wohl nach Auffassung der Finanzverwaltung das entscheidende Datum sein. Beteiligungen, die am 26.10.2000 hätten steuerfrei veräußert werden können, können auch nach dem 01.01.2002 (teilweise) steuerfrei verkauft werden.

Da die Veräußerung von Beteiligungen unterhalb von 10%, die weniger als ein Jahr gehalten wurden, am 26.10.2000 nicht steuerfrei gewesen wäre, können lediglich Beteiligungen, die vor dem 26.10.1999 angeschafft wurden, hiervon profitieren.

Das relevante Datum, um den steuerfreien Wertzuwachs zu bemessen, ist wohl der 26.10.2000.

### 3. Reduction from 10% to 1%

The financial authorities accept that the same rules apply for the reduction of the threshold from less than 10% to **less than 1%**.

This new law became effective for sales from 1 January 2002 onwards.<sup>2</sup> The legal pronouncement of this law was on **26 October 2000**, this date (and not 31 December 2001) shall presumably be the decisive date pursuant to the financial authorities. Shareholdings which could have been sold tax-free at 26 October 2000 may be sold (partially) tax-free after the 1 January 2002.

As the sales of shareholdings below 10% held less than one year would not have been tax-free at the 26 October 2000, only shares acquired prior to 26 October **1999** may benefit from this rule.

The relevant data to determine the tax-exempt increase in value is presumably the 26 October 2000 as well.

#### **P+P Pöllath + Partners**

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

Dr. Barbara Koch-Schulte  
+49 (89) 24240-372  
Barbara.Koch-Schulte@pplaw.com

---

<sup>2</sup> Für Gesellschaften mit abweichendem Wirtschaftsjahr und ausländische Gesellschaften können andere Daten anwendbar sein.

For corporations with varying financial years and foreign corporations different dates may apply.