

URL: <http://mobile.deloitte-tax-news.de/steuern/private-einkommensteuer/bfh-wirtschaftliches-eigentum-an-einer-beteiligung-isv-p-17-estg.html>

📅 07.10.2011

*Private Einkommensteuer*

## **BFH: Wirtschaftliches Eigentum an einer Beteiligung i.S.v. § 17 EStG**

Die Position eines Gesellschafters vermittelt kein wirtschaftliches Eigentum an einem Gesellschaftsanteil, wenn keine tatsächliche freie Verfügungsbefugnis erworben wird. Dies gilt z.B. dann, wenn es dem Gesellschafter zu keinem Zeitpunkt möglich ist, die aus seiner wesentlichen Beteiligung (§ 17 EStG) resultierenden Rechte - jenseits der Mitwirkung an einer Kapitalerhöhung - auszuüben.

### **Sachverhalt**

Der Kläger und Revisionskläger (Kläger) erwarb mit notariellem Vertrag vom 16./17.07.1999 zunächst einen Geschäftsanteil von 12,6 % an der K GmbH von der alleinigen Gesellschafterin, der H GmbH. Sodann wurde unter Verzicht auf alle Frist- und Formvorschriften eine Gesellschafterversammlung der K GmbH abgehalten und eine Erhöhung des Stammkapitals der Gesellschaft beschlossen. Damit verminderte sich die Beteiligung des Klägers auf 0,0208 %. Erst dann wurde der Vertrag von den Vertragsparteien unterzeichnet und notariell beurkundet. Am 22.08.2000 veräußerte der Kläger seinen Gesellschaftsanteil. Das Finanzamt besteuerte den Veräußerungsgewinn nach § 17 EStG. Einspruch und Klage hatten keinen Erfolg. Hiergegen richtet sich die Revision des Klägers.

Der Kläger habe die Beteiligung in Höhe von 12,6 % von Seiten der ehemaligen Alleininhaberin sämtlicher Geschäftsanteile, der H GmbH, nur zu dem Zweck erhalten, um in der unmittelbar anschließend folgenden Gesellschafterversammlung an der Herstellung der von Anfang an zwischen den Geschäftspartnern verabredeten Gesellschaftsstruktur mitzuwirken. Es habe auch von Anfang an festgestanden, dass der Kläger keine vermögensrechtlichen Ansprüche aus dieser Beteiligung in Höhe von 12,6 % würde geltend machen können.

### **Entscheidung**

Das FG ist zu Unrecht von einer wesentlichen Beteiligung des Klägers (§ 17 Abs. 1 EStG) an der K GmbH ausgegangen und hat den Gewinn aus der Veräußerung des Geschäftsanteils des Klägers der Besteuerung unterworfen.

Eine Veräußerung i.S. von § 17 EStG wird mit der entgeltlichen Übertragung des (zivilrechtlichen oder wirtschaftlichen) Eigentums durch den Veräußerer auf den Erwerber verwirklicht (ständige Rechtsprechung, z.B. BFH-Urteil vom 09.10.2008). Wirtschaftliches Eigentum erlangt, wer nach dem Inhalt der getroffenen Abrede alle mit der Beteiligung verbundenen wesentlichen Rechte (Vermögens- und Verwaltungsrechte, insbesondere Gewinnbezugs- und Stimmrecht) ausüben und im Konfliktfall effektiv durchsetzen kann (BFH-Urteil vom 18.05.2005). Bei der Bestimmung des wirtschaftlichen Eigentums ist nicht das formal Erklärte oder formal-rechtlich Vereinbarte, sondern das wirtschaftlich Gewollte und das tatsächlich Bewirkte ausschlaggebend (BFH-Urteil vom 09.10.2008).

Der Kläger hat vor der Kapitalerhöhung keine tatsächliche freie Verfügungsbefugnis über eine Beteiligung von 12,6 % erworben. Es war ihm zu keinem Zeitpunkt möglich, aus einer wesentlichen Beteiligung resultierende Rechte - jenseits der Mitwirkung an der Kapitalerhöhung - auszuüben. Seine Position bestand allein in der gebundenen Mitwirkung an der Herstellung der vorweg vereinbarten Gesellschaftsstruktur unter Reduzierung der eigenen Beteiligungsquote. Die aus der Beteiligung resultierenden Verwaltungsrechte standen dem Kläger ausschließlich in Gestalt einer einmaligen vorweg gebundenen Stimmrechtsausübung zu. Für die tatsächliche Wahrnehmung von vermögensrechtlichen Ansprüchen ließ die konkrete Vertragsgestaltung keinerlei Raum.

### **Betroffene Norm**

§ 17 Abs. 1 EStG, § 39 Abs. 2 Nr. 1 S. 1 AO

Streitjahr 2000

### **Vorinstanz**

[Finanzgericht Köln](#), Urteil vom 17.03.2010, 2 K 1049/03, EFG 2010, S. 1499, siehe Zusammenfassung in den [Deloitte Tax-News](#)

### **Fundstelle**

BFH, Urteil vom 25.05.2011, [IX R 23/10](#), BStBl II 2012, S. 3

### **Weitere Fundstellen**

BFH, Urteil vom 09.10.2008, [IX R 73/06](#), BStBl II 2009, S. 140

BFH, Urteil vom 18.05.2005, [VIII R 34/01](#), BStBl II 2005, S. 857

---

[www.deloitte-tax-news.de](http://www.deloitte-tax-news.de)

Diese Mandanteninformation enthält ausschließlich allgemeine Informationen, die nicht geeignet sind, den besonderen Umständen eines Einzelfalles gerecht zu werden. Sie hat nicht den Sinn, Grundlage für wirtschaftliche oder sonstige Entscheidungen jedweder Art zu sein. Sie stellt keine Beratung, Auskunft oder ein rechtsverbindliches Angebot dar und ist auch nicht geeignet, eine persönliche Beratung zu ersetzen. Sollte jemand Entscheidungen jedweder Art auf Inhalte dieser Mandanteninformation oder Teile davon stützen, handelt dieser ausschließlich auf eigenes Risiko. Deloitte GmbH übernimmt keinerlei Garantie oder Gewährleistung noch haftet sie in irgendeiner anderen Weise für den Inhalt dieser Mandanteninformation. Aus diesem Grunde empfehlen wir stets, eine persönliche Beratung einzuholen.

This client information exclusively contains general information not suitable for addressing the particular circumstances of any individual case. Its purpose is not to be used as a basis for commercial decisions or decisions of any other kind. This client information does neither constitute any advice nor any legally binding information or offer and shall not be deemed suitable for substituting personal advice under any circumstances. Should you base decisions of any kind on the contents of this client information or extracts therefrom, you act solely at your own risk. Deloitte GmbH will not assume any guarantee nor warranty and will not be liable in any other form for the content of this client information. Therefore, we always recommend to obtain personal advice.