

# UpToTAX | Konzernsteuerrecht

## Verlustverrechnung + Mantelkauf

BFG 3.8.2023, RV/5101166/2018  
§ 8 Abs 4 Z 2 lit c KStG



**Lukas Bernwieser**  
Steuerberater | Partner

Tel.: +43 (1) 58835-543  
[lukas.bernwieser@tpa-group.at](mailto:lukas.bernwieser@tpa-group.at)



**Christian Fichtinger**  
Steuerberater | Director

Tel.: +43 (1) 58835-657  
[christian.fichtinger@tpa-group.at](mailto:christian.fichtinger@tpa-group.at)

# Ausgangslage.

## BFG 3.8.2023, RV/5101166/2018.

### Rechtliche Problemstellung

- Recht auf **Verlustabzug** ist ein **höchstpersönliches Recht**.
- Die unmittelbare Übertragung von Verlusten außerhalb des UmgrStG (von Ausnahmen abgesehen) nicht möglich.
- Bei mittelbarer Übertragung über Erwerb einer Verlust-KapG Einschränkung **Mantelkauf** (§ 8 Abs 4 Z 2 lit c KStG) zu beachten:
  - Verlustabzug ab Zeitpunkt ausgeschlossen, ab dem **Identität des Steuerpflichtigen** nach Gesamtbild **nicht mehr gegeben**.
  - Identitätsverlust infolge kumulativer **wesentliche Änderung**:
    - **Organisatorische Struktur** (Geschäftsführer/Leitungsorgane)
    - **Wirtschaftliche Struktur** (Einheit aus Vermögen/Tätigkeit)
    - **Gesellschafterstruktur auf entgeltlicher Grundlage** (Anteile)

### BFG-Fall

- **2012:** A tritt 55% (seiner 100%) an Bf-GmbH an fremden Dritten ab
- **2012:** „Alter“ Geschäftsführer A (gemeinsam zeichnungsberechtigt) bleibt formal im Amt. Erhält kein Entgelt und hat keinerlei Infrastruktur. B tritt als (einzelzeichnungsberechtigt) Geschäftsführer hinzu.
- **2014:** Gegenstand ändert sich von „Ankauf / Entwicklung / Verwertung von Immobilien“ auf „Vermittlung von Immobilienprojekten“.  
Änderung Vermögen (2012: kein Vermögen / keine Umsätze / keine Angestellten) auf stark ansteigendes Anlagevermögen / Umsätze / MA.

# Bedeutung für die Praxis

## Aussagen des BFG

- BFG verneint Mantelkauf nach Gesamtbild der Verhältnisse (!)
- BFG **bejaht** wesentliche Änderung der organisatorischen Struktur
  - Keinerlei **faktische Geschäftsführer-Tätigkeit** des A
  - Keine **Infrastruktur + keine Bezüge** des A
- BFG **verneint** wesentliche Änderung der wirtschaftlichen Struktur
  - Änderung von „Ankauf /Entwicklung/Verkauf“ auf „Vermittlung von Immobilien“ keine Änderung der **Tätigkeit**
  - **Vermögensanstieg** über längeren Zeitraum + in keinem Zusammenhang zu Anteilskauf (Entdeckung unvorhersehbares Geschäftsfeld). Trotz anonymen Anzeige + Vorlage Email-Korr zu Mantelkaufüberlegungen (!)
- BFG **verneint** wesentliche Änderung der Gesellschafterstruktur
  - BFG sieht Wesentlichkeitsgrenze bei ca **75%**

## Tipps für die Praxis

- ✓ **Vorsicht: Mantelkauf stark vom Einzelfall abhängig!**
- ✓ **Gesamtbild der Verhältnisse maßgebend + hier ausschlaggebend!**
- ✓ **Begrüßenswerte Aussagen zu Änderung wirtschaftlicher Struktur (Kann im Einzelfall auch anders beurteilt werden)**
- ✓ **Klare Aussage des BFG zur Wesentlichkeit der Änderung der Gesellschafterstruktur (Grenze bei 75% gezogen).**

# Bleiben Sie UpToTAX !

## Lukas Bernwieser

Steuerberater | Partner

Tel.: +43 (1) 58835-543  
lukas.bernwieser@tpa-group.at

## Gunther Lang

Steuerberater | Partner

Tel.: +43 (1) 58835-231  
gunther.lang@tpa-group.at

## Karin Fuhrmann

Steuerberaterin | Partnerin

Tel.: +43 (1) 58835-534  
karin.fuhrmann@tpa-group.at

## Gerald Kerbl

Steuerberater | Partner

Tel.: +43 (1) 58835-547  
gerald.kerbl@tpa-group.at

## Christian Fichtinger

Steuerberater | Director

Tel.: +43 (1) 58835-657  
christian.fichtinger@tpa-group.at