

NEWSLETTER - ALMANYA

Nr. 1: Ocak 2010

Özet (İçtihatlar)

Vergi Hukuku	Büyümenin Hızlandırılması Hk. Kanun Şirket içi pay değişimi
Ticaret ve Şirketler Hukuku:	Federal Yüksek Mahkeme Kararı: Ortakların, diğer ortaklar hakkında bilgi sahibi olması
Avrupa Birliği Hukuku	Adalet Divanı Kararı: “Insider Trading” tanımı

Vergi Hukuku

Büyümenin Hızlandırılması Kanunu

1.1.2010 tarihinden itibaren geçerli olan Büyümenin Hızlandırılması Kanunu (Wachstumsbeschleunigungsgesetz) özellikle ekonomik kriz dönemlerinde vergisel anlamda birden çok kolaylıklar getirmektedir. Bu Kanun’ a göre otel ve pansiyonlarda kısa süreli konaklamalarda, KDV % 19’dan % 7’e düşürülmüştür. Büyük şirketler gruplarının, yeniden yapılanması birleşmesi ve ayrılması veya işletmelerin devri nedeniyle oluşan emlak devirlerinde, emlak alım vergisi düşürülecektir. Şirketler aynı şekilde ekonomik krizde uğradıkları zararların vergiden düşülmesi için talepte bulunabileceklerdir. Yine Kanun, ekonomik malların 410 Euro tutarına kadar amortisman olarak yazılmasını kabul etmektedir. Organik akar yakıtın desteklenmesi konusunda vergi indiriminde bulunulmamış ve aynı şekilde yenilenebilir enerji kaynaklarının kullanılması, elektrik alımı ücretlerinin yükseltilmesi ile desteklenmeye çalışılmıştır.

Şirket içi pay değişimi

Bir limited şirketin ortakları, paylarını yine aynı değer ve miktarda payı olan diğer ortaklarla değiş tokuş edip, yine aynı değer ve miktarda paya sahip olurlarsa, bu halde vergi yönetmeliğinin § 42 hükmünün dolanılması mevcut olacaktır. Rheinland-Pfalz Vergi Mahkemesi, böyle bir devir nedeniyle oluşan zararın, Gelir Vergisi Kanunu § 17 hükmü uyarınca hesaba katılmayacağı konusunda karar vermiştir (kesin hüküm tarihi: 5.2.2009, Dosya No: 4 K 1394/05). Zira bu devirden sonra tekrar nötr bir durum oluşmuştur. Vergi anlamında, bu şirket hisseleri kısmı

Herdweg 24 – D-70174 Stuttgart

Tel: +49 (0) 711 / 997 977-0 – Tel: +49 (0) 711 / 997 977-20

eMail: info@rumpf-rechtsanwaelte.de – www.rumpf-rechtsanwaelte.de

değerleri üzerinden ele alınmalıdır. Zira Gelir Vergisi Kanunu § 17 uyarınca, bu hisse senetleri özel mal varlığı olarak değerlendirilmektedir.

Ticaret ve Şirketler Hukuku

Federal Yüksek Mahkeme (BGH) adi ortaklığa ait ortakların alacakları ile ilgili olarak, ortakların ad ve adreslerinin § 716 I BGB (Alman Medeni Kanunu) anlamında adi ortaklığı ilgilendirdiğine karar vermiştir. Ortakları ilgilendiren ve kural olarak şirket defterlerinden veya bilgi bankalarında yer alan bilgiler, ortakların tasarrufuna açılmalıdır. Bir ortaklık sözleşmesinde, ortakların diğer ortaklar hakkında ad ve adres konusunda bilgi edinemeyeceğine ilişkin bir düzenleme batıldır. Zira ortakların anonim olması ne ortaklar ne de bilgi koruma bakımından kamunun menfaatindedir. (BGH 21.9.2009 tarihli karar, Dosya no: II ZR 264/08)

Avrupa Birliği Hukuku

Avrupa Adalet Divanı, son olarak “Insider Trading” hakkındaki 2003/6 numaralı yönergenin yorumunu yapmıştır. Bu yeni yorumun amacı, finans piyasasının dürüstlüğüne korumak ve yatırımcıların güvenini sağlamak için Insider Trading ve piyasanın manipülasyonu ile savaştır.

Belçikalı bir firmanın borsada bulunan hisse senetlerinden bir kısmını kendi kendine alması ve yıllık bilançoları ve başarı grafiği ile ilgili olarak basına verdiği bilgilerle, hisse senedi değerlerinde artış meydana getirmesi nedeniyle açılan bir dava ile ilgili olarak Belçika Temyiz Mahkemesi, Adalet Divanı’na “Insider Trading”ın tanımı konusunda bir soru yöneltmiştir. Temyiz mahkemesinin cevabını bulmak istediği soru, içerden bilgi sahibi olan bir kişinin (insider) finans araçları ile bu bilgiyi de kullanarak bir işlem yapmasının Insider Trading tanımını karşılamak için yeterli olup olmadığı, yoksa özellikle bu kişinin bu bilgiyi “kasıtlı” olarak kullanmasının da ispat edilip edilmemesi gerekliliğidir. Adalet Divanı, yönergede bulunan tanımın, objektif olarak ve herhangi bir kasıt kriteri esas alınmadan yorumlanması gerektiğini; bunun nedeninin ise, finans piyasalarındaki dürüstlüğüne korunmak amacının gerçekleştirilmesi olduğunu belirtmiştir. Divan, bunun masumiyet karinesi ilkesi ile çelişki oluşturmadığını, Insider Trading yapan bir kişinin kastının, bu ihlalin objektif olay kriterlerinden çıkartılabileceğini belirtmiştir.

Muhataplarınız:

RA Prof. Dr. Christian Rumpf (Stuttgart), Av. Dr. Gökçe Uzar (Stuttgart)