

davon ausgegangen werden, dass auch die inhaltlich noch restriktiver ausgestaltete deutsche Wegzugsbesteuerung als EU-rechtswidrig qualifiziert wird. Diese Aussicht dürfte dem deutschen Unternehmer in Zukunft zunächst die Möglichkeit eröffnen, über den vorgängigen Zuzug in einen EU-Staat, welcher die Wegzugsbesteuerung (auf deutschen Beteiligungen) nicht kennt, in die Schweiz zuzuziehen. Auch hier ist betreffend dem Vorwurf des Gestaltungsmissbrauchs Vorsicht angebracht.

Ob dereinst aufgrund des vorliegenden Gerichtsentscheids ein direkter Zuzug von Deutschland in die Schweiz möglich sein wird, ist noch ungewiss. Argumente, welche dieses Ziel als realistisch erscheinen lassen, liegen vor. Einerseits kann argumentiert werden, dass das in der EU bestehende Verbot der Diskriminierung der Kapitalverkehrsfreiheit nicht nur Transaktionen innerhalb der EU, sondern auch Transaktionen mit Drittstaaten betrifft. Zusätzlich kann unter Verweis auf Artikel 25 des bestehenden Doppelbesteuerungsabkommens Deutschland – Schweiz argumentiert werden. Dieser Artikel verbietet eine steuerliche Benachteiligung eines Steuerpflichtigen dann, wenn diese auf der Staatsangehörigkeit des Steuerpflichtigen oder auf der Belegenheit eines Aktivums, welches einem nicht im Belegenheitsstaat ansässigen Eigentümer gehört, basiert. Last but not least wird sich zeigen, ob die Niederlassungsfreiheit gemäss Art. 52 des EG-Vertrages über das bestehende Doppelbesteuerungsabkommen Deutschland – Schweiz direkt auf das Verhältnis Deutschland – Schweiz Anwendung finden kann.

Es zeigt sich, dass aufgrund des kürzlich gefällten Entscheids des Europäischen Gerichtshofs die Problematik der Wohnsitzverlegung von Deutschland in die Schweiz aus steuerlicher Sicht in naher Zukunft deutlich an Aktualität gewinnen wird. § 6 des deutschen Aussensteuergesetzes dürfte in wesentlichen Punkten neu gestaltet werden (müssen), mit dem Resultat, dass bisher bestehende Schutzwälle gänzlich wegfallen oder zumindest ihrer Schutzfunktion in wesentlichem Umfang beraubt werden. ■

## Will Germany's Emigration Tax (Also) Be Abolished?

**While the events which are related in the following article took place in France and Belgium and at the European Court of Justice in Strasbourg, they may have far-reaching consequences for Germany's emigration tax and the possibility of German citizens to move to Switzerland.**

In short, Germany's Law to Prevent International Fiscal Evasion contains regulations in paragraph 6 to the effect that undisclosed reserves which a German citizen holds in a limited company are taxed if he emigrates to another country and if his holding in the company is "significant". This tax is levied no matter whether the participation is sold or not. Authorities even regard a participation of 1% as "significant". Due to this very low threshold, virtually every entrepreneur planning to emigrate from Germany is confronted with these regulations.

In a very interesting recent decision (March 11, 2004), the European Court of Justice declared that a similar emigration tax law in France contravenes the right to freely choose one's domicile within the European Union and, consequently, contradicts EU law. The decision was made with regard to a French entrepreneur who had moved to Belgium in 1998. French tax authorities wanted to tax the undisclosed reserves on the entrepreneur's 25% participation in a French limited company which he had held privately at the time of his emigration. The European Court of Justice ruled that the French regulation had a "detering effect" on all affected persons willing to move. Furthermore, the Court stated that the regulation's goal of preventing tax flight could not be justified for reasons of public interest.

The European Court of Justice's decision will, in the first place, have an impact on the possibilities of moving from France to Switzerland. However, the decision will also affect Germany's emigration tax according to paragraph 6 of the Law to Prevent International Fiscal Evasion. On March 19, the European Commission already initiated a breach of treaty procedure against Germany. Germany now has two months to reply. Taking into consideration the European Court of Justice's decision against France, it is likely that Germany's even stricter regulations will also be qualified by the EU as illegal.

This new development opens new perspectives for German entrepreneurs who are willing to emigrate. At an initial stage this may mean that they will be able to first move to another EU member state which does not have an emigration tax (on German participations) and then move on to Switzerland. The question whether a direct move from Germany to Switzerland may one day become possible remains open for now. There are, however, arguments favoring free emigration.

In any case, the European Court of Justice's decision means that emigration from Germany to Switzerland without an emigration tax on "significant" participations will soon become a hot topic. Consequently, paragraph 6 of the Law to Prevent International Fiscal Evasion will have to be re-written in some substantial aspects which will significantly lower today's protective walls and barriers.