

Dear client,

The current issue of our quarterly client newsletter **German Business Law news** covers the latest legal developments in important areas of German business law - one of our legal specializations.

If you have any questions regarding the cited decisions in this newsletter or if you need more information regarding the covered issues and this area of law in general please do not hesitate to contact us. We will be happy to answer your questions and assist you with our expertise.

Please note that this newsletter contains general information on the law and is not legal advice. Therefore, we cannot assume any liability.

Enjoy reading!

Sincerely yours,



Stefan Winheller

Sehr verehrte Mandantin,
sehr verehrter Mandant,

unser aktueller Mandanten-Newsletter **German Business Law news** berichtet wieder über einige interessante Entwicklungen im Bereich des deutschen Wirtschaftsrechts.

Sicherlich können Sie den einen oder anderen Hinweis auch in Ihre persönliche Planung mit einbeziehen. Wir stehen Ihnen jederzeit gerne mit Rat und Tat zur Seite und klären für Sie ab, ob und inwieweit dies möglich und/oder erforderlich ist.

Erlauben Sie uns wie immer den kurzen Hinweis, dass der Newsletter nur Ihrer grundlegenden Information dient und keine individuelle Rechtsberatung im Einzelfall ersetzt. Eine Haftung kann daher trotz sorgfältiger Bearbeitung nicht übernommen werden.

Viel Spaß bei der Lektüre!

Mit besten Grüßen

Ihr



Stefan Winheller

German Tax Law / Steuerrecht

Reduction of the corporate tax rate to under 30% starting 2008

The German legislature has passed the Corporate Tax Reform Law of 2008. The most significant portions will become effective on 1 January 2008. The most important signal sent by the reform is the reduction of the earnings tax on corporations from 38.65% to 29.83%. The legislator intends this reform to strengthen Germany's international reputation as a business environment.

Beginning in 2009, the law introduces a proceeds tax

Senkung der Körperschaftssteuer auf unter 30% ab 2008

Der deutsche Gesetzgeber hat das Unternehmenssteuerreformgesetz 2008 verabschiedet. Es wird überwiegend zum 01.01.2008 in Kraft treten. Das wichtigste Signal, das von der Reform ausgeht, ist die Senkung der Ertragssteuerbelastung für Kapitalgesellschaften von 38,65% auf 29,83%. Der Gesetzgeber erhofft sich hierdurch eine Stärkung des Standortes Deutschland im internationalen Vergleich.

of 25% on capital gains and proceeds from the sale of assets. Up to this point, capital gains were taxed at the level of the individual income tax, which was generally more than 25%. Profits from asset sales are, however, still tax-free after a holding period of one year. This will be changed in the future. After the change, profits from asset sales will also be subject to a proceeds tax of 25%.

BGBI. [Federal Law Gazette] 2007, Part I No. 40, p. 1912 ff.; from 17 August 2007

US-Income from German employee tax-free in Germany

An employee with a domicile in Germany who is subject to unlimited tax liability was employed by a corporation which was founded in the USA, but which had transferred its management to Germany. The employee received income from non-independent employment. For a certain time during the year, the employee spent periods in the USA.

The income stemming from his activities in the United States was, according to the Federal Fiscal Court, not subject to taxation in Germany. This was so because, according to Section 15 of the Double Taxation Agreement between the USA and Germany, American authorities were entitled to tax the income obtained in the USA. Section 15 governs cases in which an employee based in one state obtains income from non-independent activity in another state – as in the present case. Such income is only taxable in the employee's state of residence in exceptional cases (see Section 15, paragraph 2 of the Double Taxation Treaty). Generally, it is taxable in the state in which the activity is carried out.

Although the income attributable to activities in the USA was not taxable in Germany, the revenue authorities were, at least, entitled to consider the income when calculating the employee's German tax liability, which increases progressively with income. By the addition of the income earned in the United States for the purpose of measuring the employee's tax rate, the amount of tax liable on the income earned in Germany increased.

BFH [Federal Finance Court], Judgment of 5 June 2007, File No. I R 1/06.

“Registered life partnerships” continue to suffer tax disadvantages

An employee Inheritances between married partners enjoy tax advantages under inheritance tax law. Married partners are assigned to the lowest tax bracket for these purposes, and also receive a tax allowance for the first €563,000 of the inheritance. Inheritances that are not above this amount are completely tax-free.

However, this is not the case with same-sex life partners, who live in a so-called “registered life part-

Ab 2009 führt das Gesetz darüber hinaus eine Abgeltungssteuer von 25% auf Kapitalerträge und Veräußerungsgewinne ein. Bisher sind Kapitalerträge mit dem individuellen Einkommensteuersatz, der häufig über 25% liegt, zu versteuern. Veräußerungsgewinne sind nach einer Haltedauer von 1 Jahr bislang allerdings noch steuerfrei. In Zukunft wird sich dies ändern. Auch Veräußerungsgewinne unterliegen dann der Abgeltungssteuer von 25%.

BGBI. 2007, Teil I Nr. 40, S. 1912 ff. vom 17.08.2007

US-Einkünfte eines deutschen Arbeitnehmers in Deutschland steuerfrei

Der deutsche Ein in Deutschland ansässiger und unbeschränkt steuerpflichtiger Arbeitnehmer war für eine in den USA gegründete Kapitalgesellschaft tätig, die ihre Geschäftsleitung nach Deutschland verlegt hatte. Der Arbeitnehmer bezog Einkünfte aus nichtselbständiger Tätigkeit. Für gewisse Zeiten während des Jahres hielt sich der Arbeitnehmer in den USA auf.

Die auf seine Tätigkeiten in den USA entfallenden Einkünfte waren, so der Bundesfinanzhof, in Deutschland nicht steuerpflichtig. Für die in den USA erzielten Einkünfte hätten nämlich gemäß § 15 des zwischen den USA und Deutschland geschlossenen Doppelbesteuerungsabkommens die USA die Besteuerungshoheit. § 15 betrifft diejenigen Fälle, in denen ein in einem Staat ansässiger Arbeitnehmer Einkünfte aus einer im anderen Staat erbrachten nichtselbständigen Tätigkeit erzielt – so wie im vorliegenden Fall. Solche Einkünfte sind nur ausnahmsweise im Ansässigkeitsstaat des Arbeitnehmers steuerpflichtig (vgl. § 15 Abs. 2 des Doppelbesteuerungsabkommens). Regelmäßig sind sie in dem Staat zu versteuern, in dem die Tätigkeit ausgeübt wird.

Obwohl die auf die Tätigkeit in den USA entfallenden Einkünfte in Deutschland steuerfrei blieben, konnte sie das Finanzamt zumindest für die Bemessung des einschlägigen deutschen Steuersatzes heranziehen, der mit dem Einkommen progressiv ansteigt. Durch das Hinzuaddieren der US-Einkünfte für den Zweck der Bemessung des Steuersatzes erhöhte sich der Steuersatz auf die übrigen in Deutschland erzielten Einkünfte.

BFH, Urteil v. 05.06.2007, Az. I R 1/06

Eingetragene Lebenspartnerschaften weiterhin steuerlich benachteiligt

Der deutsche Erbschaften unter Ehepartnern sind erbschaftssteuerlich begünstigt. Ehepartner werden vom Gesetz in die günstigste Steuerklasse eingeordnet und erhalten darüber hinaus Freibeträge von bis zu 563.000 Euro. Erbschaften, die diesen Freibetrag nicht übersteigen, sind vollständig steuerfrei.

Anders ist es bei gleichgeschlechtlichen Lebenspartnern, die in einer sog. „eingetragenen Lebens-

nership". Registered life partners have no right in Germany to the kind of advantageous tax treatment that married partners enjoy. From the perspective of inheritance tax law, the consequence is that the surviving partner is grouped into the least advantageous tax bracket. The life-partner is thus treated like an unrelated third party. This unequal treatment was upheld by the Federal Finance Court in light of the German Constitution, which places marriages between man and wife under special protection. The lawmaker could, of course, provide for equal treatment. However, as long as this has not occurred, the different treatment of registered life partners and spouses will remain.

BFH, Order of 20 June 2007, File No. II R 56/05.

partnerschaft" leben. Eingetragene Lebenspartner haben in Deutschland keinen Anspruch auf eine steuerlich begünstigte Behandlung, wie sie Ehepartnern zukommt. Erbschaftssteuerlich hat dies zur Folge, dass der überlebende Partner in die ungünstigste Steuerklasse eingruppiert wird. Der Lebenspartner wird damit wie ein fremder Dritter behandelt. Diese Ungleichbehandlung habe vor der Verfassung, die die Ehe zwischen Mann und Frau besonders schützte, Bestand, so der Bundesfinanzhof. Der Gesetzgeber könne steuerlich zwar eine Gleichbehandlung anordnen. Solange dies allerdings nicht geschehen sei, müsse es bei der unterschiedlichen Behandlung eingetragener Lebenspartner und Ehegatten bleiben.

BFH, Beschluss v. 20.06.2007, Az. II R 56/05

Trademark Law / Markenrecht

Trademark violation through use of third-party trade name as Google Adword

The use of a third-party trade name or business name as a so-called meta-tag in the source code of a website, or as a keyword for the appearance of a context-sensitive advertisement that appears in response to a search term entered into Google (Adword), which, in turn, leads to an offer that does not involve products of this brand, leads to an unauthorized use of the trademark in distinctive form, according to the dominant line of jurisprudence. The trademark owner can address the trademark infringement by means of cease-and-desist claims. Further, the owner may raise claims for damages against the user of the mark.

BGH [Federal Supreme Court of Justice], Judgment of 18 May 2007, File No. I ZR 183/03.
LG Köln [Cologne District Court], Judgment of 9 February 2007, File No. 81 O 174/06.
OLG Stuttgart [Stuttgart Regional Court], Judgment of 26 July 2007, File No. 2 U 23/07.

Markenrechtsverletzung durch Verwendung fremder Marke als Google Adword

Die Benutzung einer fremden Marke bzw. einer geschäftlichen Bezeichnung als so genannter Meta-tag im Quellcode einer Website oder als Keyword bei der Aufgabe einer kontextsensitiv erscheinenden Anzeige bei Google (Adword) für ein Angebot, bei dem Produkte dieser Marke nicht angeboten werden, stellt nach herrschender Rechtsprechung eine unzulässige Verwendung der Marke in kennzeichenmäßiger Form dar. Der Markenrechtsinhaber kann den Markenrechtsverletzungen mittels Unterlassungsansprüchen begegnen. Darüber hinaus stehen ihm Schadensersatzansprüche gegen den Verwender zu.

BGH, Urteil v. 18.05.2006, Az. I ZR 183/03
LG Köln, Urteil v. 09.02.2007, Az. 81 O 174/06
OLG Stuttgart, Urteil v. 26.07.2007, Az. 2 U 23/07

Labor & Employment Law / Arbeitsrecht

Private Internet use justifies dismissal

Use of the Internet for private purposes during working hours can be a significant violation of duties under an employment contract, and can thereby justify a dismissal on behavior-related grounds. This is the case even when the employer has not expressly forbidden the private Internet use and did not provide the employee with a warning before pronouncing the dismissal.

Such a case, however, requires proof of an especially grave violation of the duties spelled out in the employment contract. Such a serious violation could, for instance, occur as a result of unusually large amounts of private Internet use during work hours leading to a misuse of paid work time, or a danger to

Private Internetnutzung rechtfertigt Kündigung

Eine private Internetnutzung während der Arbeitszeit kann eine erhebliche Verletzung der arbeitsvertraglichen Pflichten darstellen und daher eine Kündigung aus verhaltensbedingten Gründen rechtfertigen. Das gilt selbst dann, wenn der Arbeitgeber die private Internetnutzung nicht ausdrücklich verboten und die Pflichtverletzung vor Ausspruch der Kündigung nicht abgemahnt hat.

In einem solchen Fall setzt eine Kündigung jedoch eine besonders schwerwiegende Verletzung der arbeitsvertraglichen Pflichten voraus. Eine erhebliche Pflichtverletzung kann sich beispielsweise aus dem besonderen Umfang der privaten Internetnut-

the employer's reputation that emerges from the Internet use – for example by the employee's visiting Internet sites with predominantly erotic or pornographic content and the storage of the resulting pictures.

In the case before it, the Federal Employment Court did not come to a final decision. Instead, it remanded the case to the lower court for further factual development.

BAG [Federal Employment Court], Judgment of 31 May 2007, File No. 2 AZR 200/06.

Frequent late arrival at work is also a ground for dismissal

Arriving late to work can also lead to dismissal. Even when the employee comes to work only a few minutes late, the employer need not tolerate this when the employee, within a span of two-and-a-half years, came to work late fifteen times. The violation of the employee's duties by this degree of unpunctuality, and the resulting disruption to the smooth functioning of the business, need not be tolerated by the employer. Instead, he may dismiss the worker.

LAG Schleswig-Holstein [Employment Court of Schleswig-Holstein], Judgment of 28 November 2006, File No. 5 Sa 271/06

Dismissal of a stewardess with alcohol on her breath

According to a decision of the Hessen Employment Court, Lufthansa Airlines may dismiss a stewardess who appeared for work under the influence of alcohol, thereby violating an absolute ban on alcohol in the workplace. The stewardess argued that she was an alcoholic. In light of this, she argued, a behavior-related dismissal was not permitted. The Court decisively rejected this argument: despite her illness, the employee was guilty of violating the absolute alcohol ban. This behavior justified a behavior-related dismissal; the airline was therefore not required to justify an illness-related dismissal, which would have been more difficult.

Hessisches LAG [Hessen Employment Court], Judgment of 24 August 2007, File No. 17 Sa 1339/06.

Right to immediate termination by employee on grounds of passive smoking

It is not only employees who may defend themselves against supposedly unjustified dismissals. The Hessen Social Court recently decided an interesting case in which the termination of the work relationship came, unusually, from the employee rather than the employer. The employee, a non-smoker, was exposed to the dangers of passive smoking at his workplace. Since the employer did not comply with

zung und der damit einhergehenden Versäuerung bezahlter Arbeitszeit oder einer dadurch herbeigeführten Gefahr der Rufschädigung des Arbeitgebers, z.B. durch das Aufrufen von Internetseiten mit vorwiegend erotischen oder pornografischen Inhalten sowie das Abspeichern der Bilddateien, ergeben.

Im konkreten Fall kam das Bundesarbeitsgericht zu keiner eindeutigen Entscheidung. Es verwies den Fall an die Vorinstanz zur weiteren Sachaufklärung zurück.

BAG, Urteil v. 31.05.2007, Az. 2 AZR 200/06

Häufiges Zuspätkommen ist ebenfalls Kündigungsgrund

Auch Zuspätkommen kann zur Kündigung führen. Selbst wenn der Arbeitnehmer nur wenige Minuten zu spät zur Arbeit erscheint, muss sich der Arbeitgeber dies jedenfalls dann nicht gefallen lassen, wenn der Arbeitnehmer innerhalb von zweieinhalb Jahren trotz Abmahnung insgesamt fünfzehnmal zu spät kam. Die durch die Unpünktlichkeit in dieser Häufung eintretende Verletzung der Leistungspflicht und die damit verbundene Störung des Betriebsfriedens muss der Arbeitgeber auf Dauer nicht hinnehmen, sondern kann kündigen.

LAG Schleswig-Holstein, Urteil v. 28.11.2006, Az. 5 Sa 271/06

Kündigung einer Stewardess mit Alkoholfahne

Die Deutsche Lufthansa durfte nach einer Entscheidung des Hessischen Landesarbeitsgerichts einer Stewardess kündigen, nachdem diese alkoholisiert ihren Dienst angetreten und dadurch gegen das absolute Alkoholverbot am Arbeitsplatz verstoßen hatte. Die Stewardess hatte sich darauf berufen, alkoholkrank zu sein. Eine verhaltensbedingte Kündigung sei daher nicht zulässig. Das Gericht sah es freilich anders: Trotz Krankheit habe die Arbeitnehmerin schuldhaft das absolute Alkoholverbot verletzt. Dieses Verhalten rechtfertige eine verhaltensbedingte Kündigung; auf eine krankheitsbedingte Kündigung musste sich die Fluggesellschaft daher nicht verweisen lassen.

Hessisches LAG, Urteil v. 24.08.2007, Az. 17 Sa 1339/06

Fristloses Kündigungsrecht des Arbeitnehmers wegen Passivrauchens

Nicht nur Arbeitnehmer wehren sich gegen angeblich zu Unrecht ausgesprochene Kündigungen. Einen interessanten Fall, in dem die Kündigung des Arbeitsverhältnisses ausnahmsweise nicht vom Arbeitgeber, sondern vom Arbeitnehmer ausging, hatte kürzlich das Hessische Landessozialgericht zu entscheiden. Der Arbeitnehmer, ein Nichtraucher, war am Arbeitsplatz den Gefahren des Passivrauchens

the employee's request to ban smoking in the large office space, the employee terminated his employment immediately.

The court held the termination permissible. The employer was not required to put up with working in a "smoked-filled" workplace. Passive smoking is, according to the court, harmful even in small amounts and for short periods. The employee is not required to tolerate this exposure.

Hessisches LSG [Hessen Social Court], Judgment of 08 May 2007, File No. L 6 AL 24/05.

ausgesetzt gewesen. Da der Arbeitgeber dem Wunsch des Arbeitnehmers, das Rauchen im Großraumbüro zu untersagen, nicht nachgekommen war, kündigte der Arbeitnehmer fristlos.

Das Gericht hielt die Kündigung für zulässig. Der Arbeitnehmer sei nicht verpflichtet, an seinem „verqualmten“ Arbeitsplatz auszuharren. Passivrauchen sei selbst in kleinen Mengen und für kurze Zeit gesundheitsschädlich. Dies habe der Arbeitnehmer nicht hinzunehmen.

Hessisches LSG, Urteil v. 08.05.2007, Az. L 6 AL 24/05

Software & Internet Law / Software & Internet-Recht

Downloaded software may not be further distributed

To save costs and improve service, many software manufacturers offer their programs for sale as downloads, instead of burning them onto CD-ROMs or other storage media and sending them to the consumer by mail. The further distribution of the program files to unauthorized parties is made much easier by this practice.

However, if a software distributor expressly declares in its licensing conditions that the software obtained by download confers simple usage rights which may not be assigned to third parties, this is a permissible restriction of the usage authorization given to the consumer. The buyer of the program is therefore not permitted to forward the program to third parties. The so-called exhaustion principle, which basically forbids the manufacturer from forbidding the further sale of storage media (for example, original CD-ROMS) once they are placed into commerce, is not applicable to licenses which authorize only the download of software.

LG München I [Munich Regional Court No. 1], Judgment of 15 May 2007, File No. 7 O 7061/06.

Heruntergeladene Software darf nicht weitergegeben werden

De Aus Gründen der Kostenersparnis und aus Servicegesichtspunkten bieten viele Softwarehersteller ihre Programme mittlerweile über das Internet zum kostenpflichtigen Download an, anstatt sie auf CD-ROM oder andere Datenträger zu brennen und an den Käufer per Post zu versenden. Die Weitergabe der Programmdateien an Unbefugte wird damit in besonderem Maße erleichtert.

Erklärt ein Softwareanbieter in seinen Lizenzbestimmungen allerdings ausdrücklich, dass an der per Download erworbenen Software nur einfache, nicht weiter abtretbare Nutzungsrechte bestehen, stellt dies eine zulässige Beschränkung der dem Käufer eingeräumten Nutzungsbefugnis dar. Der Käufer des Programms ist daher nicht berechtigt, dieses an Dritte weiter zu übertragen. Der so genannte Erschöpfungsgrundsatz, der es dem Hersteller grundsätzlich verbietet, den Weiterverkauf einmal in Verkehr gebrachter körperlicher Datenträger (z.B. Original-CD-ROM) zu untersagen, ist bei Lizenzen, die nur zum Download von Software berechtigen, nicht anzuwenden.

LG München I, Urteil v. 15.03.2007, Az. 7 O 7061/06



Winheller Attorneys at Law

Bettinastr. 30
D-60325 Frankfurt a.M., Germany

Tel.: +49 (0)69 974 61 228
Fax: +49 (0)69 974 61 150

E-Mail: info@winheller.com
Internet: <http://www.winheller.com>

Attorneys for German & US

- ▶ Nonprofit Law
- ▶ Entertainment Law
- ▶ Securities Class Actions
- ▶ Business Law

**For more detailed information
please visit our website at**

www.winheller.com

**FORWARD thinking,
FUTURE planning →**