

# UpToTAX | Internationales Steuerrecht

## Homeoffice-Betriebsstätte

EAS 3445 vom 7.7.2023

§ 29 BAO / Art 5 OECD-MA / Art 5 Abs 1 DBA-Deutschland



**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.

## EAS 3445 vom 7.7.2023

### Rechtliche Problemstellung

- **Betriebsstätte nach § 29 BAO / Art 5 Abs 1 OECD MA**
  1. jede feste (iSv dauerhafte) örtliche (Geschäfts-)Einrichtung
  2. zur Ausübung des wirtschaftlichen Geschäftsbetriebs
  3. über die das Unternehmen eine Verfügungsmacht innehat
- **Wohnung von Mitarbeiter:innen als Betriebsstätte?**
  - Wohnungen qualifizieren nach Ansicht der OECD / des BMF unstrittig als **Geschäftseinrichtungen**.
  - Ausübung der Tätigkeit über Wohnung **ausreichend dauerhaft?**
  - Hat Unternehmen **ausreichende Verfügungsmacht?**
- **Ausnahme für Hilfstätigkeiten**
  - Gem § 29 BAO auch geringfügige wirtschaftl Tätigkeit ausreichend
  - DBA-rechtlich **Hilfstätigkeiten / vorbereitende Tätigkeiten** befreit

### Sachverhalt EAS 3445 / Home-Office-Betriebsstätte?

- Eine in AT ansässige Person ist im Rechnungswesen einer in DE ansässigen geschäftsleitenden Holding beschäftigt.
- 3 Tage in der Woche arbeitet sie dauerhaft in den Räumlichkeiten der Holding in Deutschland
- 2 Tage in der Woche in der Wohnung in AT

# Bedeutung für die Praxis

## Aussagen des BMF

### Dauerhaftigkeit erfüllt

- **Gegen** das Vorliegen einer **Betriebsstätte** spricht **lediglich sporadisch oder gelegentliches Tätigwerden** im Homeoffice (vgl OECD-MK Art 5 Rz 18).
- **2 Tage pro Woche keine gelegentliche Nutzung** (vgl VPR 2021, Rz 262).

### Ausnahme für Hilfstätigkeit nicht erfüllt

- **Hilfstätigkeit** iSd Art 5 Abs 4 DBA-Deutschland liegt nur vor, **wenn** Tätigkeit **nicht das Kerngeschäft** der Gesellschaft bildet.
- **Rechnungswesen = Kerngeschäft** weil Holding ohne operativer Tätigkeit (erbringt ggü verbundenen Unternehmen eine Vielzahl typischer Zentraldienstleistungen wie zB Rechnungswesen, Legal, IT, Personal etc)

### Verfügungsmacht nicht gegeben

- Verfügungsmacht relevant + kann durch Homeoffice begründet werden (BMF mit Verweis auf EAS 3415).
- Vorliegen der **faktischen Verfügungsmacht jedoch dann zu verneinen**, wenn **Arbeitgeber** vom Mitarbeiter die **Tätigkeit im Homeoffice nicht verlangt** z.B.
  - indem Arbeitsplatz zur ständigen Benutzung zur Verfügung gestellt wird +
  - Mitarbeiter Arbeitsplatz auch tatsächlich nutzt
- Tätigkeit an 3 Tagen pro Woche im Büro spricht dafür dass Arbeitgeber das Arbeiten im Homeoffice nicht verlangt (keine faktische Verfügungsmacht!).
- **Offen:** „Nicht-Verlangen“ bei Führungspersonal / leitenden Angestellten
- Ob Homeoffice auf Wunsch des MA erfolgt ist nach Ansicht BMF nicht maßgebend!

# Bedeutung für die Praxis

*Tipps für die Praxis*

## Wesentlicher Kern

- ✓ **BMF stellt „Verlangen des Arbeitgebers“ als wesentlichen Eckpfeiler für die Begründung der faktischen Verfügungsmacht in den Mittelpunkt**
- ✓ **Im vorliegenden Fall vom zeitlichen Ausmaß der Tätigkeit im Homeoffice abgeleitet (Safe-Harbour 2 Tage in der Woche)**
- ✓ **Das zeitliche Ausmaß sollte jedoch uE nur Indizwirkung haben, sodass auch bei 50% Homeoffice-Tätigkeit nicht zwingend eine Betriebsstätte anzunehmen sein sollte.**

## Erleichterung für die Praxis

- ✓ **EAS dennoch als wesentliche Erleichterung in der Praxis für Homeoffice von nicht-leitenden Mitarbeitern zu sehen.**
- ✓ **Übrige Fälle unverändert einzelfallbezogen zu analysieren**

## Fokus für Dienstverträge / Homeoffice-Vereinbarungen

- ✓ **Auf Nachweisführung zu achten!**
- ✓ **Nicht-Verlagen seitens des Arbeitgebers bestmöglich zu dokumentieren**

# Bleiben Sie UpToTAX !

## Lukas Bernwieser

Steuerberater | Partner

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

## Gunther Lang

Steuerberater | Partner

Tel.: +43 (1) 58835-213  
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