

# ZH\_STEUERREKURSGERICHT DB.2017.82 vom 15. September 2016

ZH Steuerrekursgericht, 2016-09-15, DE

Quelle: [https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/zh\\_steuerekursgericht\\_DB.2017.82](https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/zh_steuerekursgericht_DB.2017.82)

FR: ZH\_STEUERREKURSGERICHT DB.2017.82 du 15 septembre 2016

IT: ZH\_STEUERREKURSGERICHT DB.2017.82 del 15 settembre 2016

## Regeste

Die Aufwendungen für das Fällen eines Baums auf einer Einfamilienhaus-Liegenschaft stellen im Regelfall Liegenschaftsunterhalt dar. Dies gilt jedenfalls dann, wenn das Wurzelwerk des Baums auf der angrenzenden Quartierstrasse zu Belagsschäden führt. Denn mit der Entfernung des Baums wird eine Überschreitung des Grundeigentums und damit ein rechtswidriger Zustand behoben.

## Erwägungen

### E. 2

ST.2017.102

- 5 - pflichtgemäsem Ermessen im Sinn von Art. 130 Abs. 2 DBG bzw. § 139 Abs. 2 StG zu schätzen sind. d) Bei Aufwendungen für die Gartenpflege ist die Abgrenzung zwischen Unterhaltskosten, wertvermehrenden Aufwendungen und Lebenshaltungskosten besonders schwierig und zudem gesamtschweizerisch nicht einheitlich, weil die Kantone auch bei der Festsetzung des Eigenmietwerts über eine gewisse "Bewertungsfreiheit" verfügen. Entsprechend werden Aufwendungen für die Gartenarbeit bei selbst genutzten Liegenschaften nicht überall gleich gewürdigt (BGr, 8. November 2012, 2C\_393/2012 + 2C\_394/2012, E. 2.3, 7. August 2012, 2C\_390/2012 + 2C\_391/2012, E. 2.2, je mit Hinweisen auf die Lehre).

### E. 3

a) Das kantonale Steueramt erwog in den Einspracheentscheiden, dass für die Beurteilung des Sachverhalts die zürcherische Praxis massgebend sei, weshalb die Pflichtige aus Weisungen anderer Kantone nichts zu ihren Gunsten ableiten könne. Aus der Rechnung Nr. 4117 von D, Gärtnerei und Gartenpflege, gehe hervor, dass die Schwarzföhre entfernt worden sei, "um noch stärkere Belagsschäden an der angrenzenden Strasse zu vermeiden". Daraus folge, dass die Pflanzung der Föhre an der betreffenden Stelle als fehlerhaft zu betrachten sei. Die Pflichtige habe einen Mangel beseitigt und den ordnungsgemässen Zustand wiederhergestellt. Unter diesen Umständen handle es sich bei den umstrittenen Aufwendungen nicht um Unterhalts-, sondern um nachgeholte Anlagekosten. Auch die Tatsache, dass ohne Entfernung weitere Schäden an der angrenzenden Strasse hätten entstehen können, spiele keine Rolle, weil sogenannte "vorgezogene" Unterhaltskosten ebenso wenig abgezogen werden könnten. Da die Kosten für die Baumfällung nicht, wie im Veranlagungs- und Einschätzungsentscheid angenommen, Fr. 1'000.-, sondern Fr. 1'156.- betragen hätten, sei in den Einspracheentscheiden das steuerbare Einkommen um Fr. 156.- zu erhöhen. b) Zur Begründung von Beschwerde und Rekurs lässt die Pflichtige vorbringen, aus der Gärtnerrechnung gehe hervor, dass die Föhre gefällt worden sei, um noch

stärkere Belagsschäden an der angrenzenden Strasse zu vermeiden. Ihres Wissens gehöre das Fällen von zu gross gewordenen, kranken, dünnen, Schaden verursachenden oder alten, sturmgefährdeten Bäumen wie in anderen Kantonen zum ordentlichen, werterhaltenden Gartenunterhalt. Eine allfällige strengere Praxis im Kanton Zürich wä- 2 DB.2017.82 2 ST.2017.102

- 6 - re harmonisierungswidrig und würde gegen das Gebot der Rechtsgleichheit verstossen.

#### **E. 4**

a) Wie das Bundesgericht festgehalten hat (vorne E. 2d), lässt das Bundesrecht den Kantonen nicht nur bei der Festsetzung des Eigenmietwerts, sondern auch bei der Anrechnung des mit diesem zusammenhängenden anrechenbaren Liegenschaftsunterhalts einen gewissen Spielraum. Unter dem Randtitel "Gartenunterhaltskosten" hält das Merkblatt des kantonalen Steueramtes über die steuerliche Abzugsfähigkeit von Kosten für Unterhalt und die Verwaltung von Liegenschaften vom 13. November 2009 (ZStB 18/821; Merkblatt) in Rz 27 fest: "Gewöhnliche Gartenunterhaltskosten sind grundsätzlich abzugsfähig. Davon ausgenommen sind die Neuanlage eines Gartens sowie Aufwendungen, die den normalen Gartenunterhalt übersteigen (Liebhaberei)." Sodann erklärt der Abgrenzungskatalog in Rz 49 unter Ziffer 5.3 "Gartenunterhalt" bei Einfamilienhäusern wie folgt als abzugsfähig: "A. Bäume, Sträucher und Pflanzen; b. Pflege / gleichwertiger Ersatz B. Kosten für ordentlichen Gartenunterhalt. Normale Rasenpflege, Reparatur oder gleichwertiger Ersatz des Rasenmähers, Baumschnitt, Schädlingsbekämpfung, etc. (keine luxuriösen Aufwendungen) ..." Beim genannten Merkblatt handelt es sich um eine Verwaltungsverordnung, d.h. um die Dienstanweisung einer Behörde, mit der eine einheitliche, gleichmässige und sachgerechte Praxis des Gesetzesvollzugs sichergestellt werden soll. Als blosse Verwaltungsverordnungen statuieren Kreisschreiben keine Rechte und Pflichten der Privaten und sind sie keine Rechtsquellen des Verwaltungsrechts (vgl. Häfelin/Müller/Uhlmann, Allgemeines Verwaltungsrecht, 7. A., 2016, Rz 81 ff. mit Hinweisen). Das Steuerrekursgericht ist als Gericht bei der Auslegung des Gesetzes an diese Dienstanweisungen nicht gebunden, sondern prüft allein, ob die Veranlagung mit dem Steuergesetz übereinstimmt. Es berücksichtigt Verwaltungsverordnungen bei seiner Entscheidung allerdings, soweit diese eine dem Einzelfall gerecht werdende Auslegung der massgeblichen Bestimmung zulässt, weil es nicht ohne Not von einer einheitlichen Praxis 2 DB.2017.82 2 ST.2017.102

- 7 - der Verwaltungsbehörden abweichen will (BGE 122 V 19, mit Hinweisen; vgl. auch BGE 132 V 200). b) Die von der Pflichten im Einspracheverfahren eingereichte Rechnung Nr. 4117 von D, Gärtnerei und Gartenpflege vom 7. November 2015 über insgesamt Fr. 3'958.95 umfasst folgende Arbeiten: "Schwarzföhre stückweise fällen. Kronenpflege an zwei Schwarzföhren und einer Waldföhre. Aufräumen, Abraum, Astschnitt und Stammholz aufladen, abführen und in der Kompostieranlage deponieren". Eine separate Rechnung Nr. 4117 vom gleichen Tag über Fr. 1'156.15 bezieht sich auf das "Fällen einer Schwarzföhre" mit folgender Bemerkung: "Die Föhre wurde gefällt, um noch stärkere Belagsschäden an der anrenzenden Strasse zu vermeiden." Laut Beschwerde-/Rekurschrift war der Baum rund 35 Jahre alt. c) aa) Gemäss der erwähnten Ziffer 5.3 des Merkblatts gilt der gleichwertige Ersatz eines Baums als Liegenschaftsunterhalt. Es erscheint sachgerecht, die Fällung eines Baums jedenfalls dann gleich zu behandeln, wenn

er krank oder gar abgestorben ist. Diese Schlussfolgerung drängt sich insbesondere in jenen Fällen auf, wenn von einem solchen Baum, so z.B. durch herabfallende Äste oder Übertragung einer Krankheit auf andere Bäume, Gefahren ausgehen. Auf der anderen Seite liegt regelmässig kein Unterhalt vor, wenn die Beseitigung eines Baums rein ästhetisch motiviert ist oder der Bequemlichkeit des Eigentümers dient. Verschafft die Rodung eines Baum- oder Buschbestands eine Verbesserung der Aussicht, so könnte in einer solchen Massnahme gar eine Wertvermehrung erblickt werden. bb) Nach der seitens des kantonalen Steueramts unwidersprochenen und plausiblen Darstellung der Pflichtigen hat die Schwarzföhre – wohl mit ihrem Wurzelwerk – an der an das Hausgrundstück angrenzenden .....strasse Belagsschäden verursacht. Es kann dahingestellt bleiben, ob sich die Gemeinde C als Eigentümerin der Strasse mit der sogenannten Eigentumsfreiheitsklage oder wegen Überschreitung des Grundeigentums durch die Pflichtige zur Wehr setzen könnte. Laut Art. 641 Abs. 2 des Schweizerischen Zivilgesetzbuchs vom 10. Dezember 1907 (ZGB) hat der Eigentümer das Recht, jede ungerechtfertigte Einwirkung auf seine Sache abzuwehren. Aufgrund der nachbarrechtlichen Bestimmung von Art. 684 Abs. 1 ZGB ist jedermann verpflichtet, bei der Ausübung seines Eigentums, wie namentlich beim Betrieb eines Gewerbes auf seinem Grundstück, sich aller übermässigen Einwirkung auf das Eigen- 2 DB.2017.82 2 ST.2017.102

- 8 - tum der Nachbarn zu enthalten. Sodann enthält die (zürcherische) Strassenabstandsverordnung vom 19. April 1978 (StrAV) in §§ 14 ff. verschiedene Vorschriften für Pflanzen. Aus dem Sinn und Zweck der Verordnung, die Verkehrssicherheit zu gewährleisten, ergibt sich, dass diese auch nicht durch Wurzelwerk beeinträchtigt werden darf, welches zu Schäden am Strassenbelag führt. Im Übrigen wäre die Baubehörde aufgrund von § 358 des Planungs- und Baugesetzes vom 7. September 1975 ebenfalls verpflichtet, gegen eine drohende oder schon eingetretene Beschädigung der Strasse einzuschreiten. Dient eine Massnahme der Beseitigung eines rechtswidrigen Zustands, so qualifiziert sich diese nach der Praxis des Steuerrekursgerichts als Unterhalt (StRK III, 12. Dezember 2000 = StE 2001 B 25.6 Nr. 46). Dies gilt auch für die streitbetroffene Fällung der Schwarzföhre. Es kann offenbleiben, ob gleich zu entscheiden wäre, wenn der Grundeigentümer die erforderliche Massnahme fahrlässig verschuldet hätte. Abgesehen davon, dass das kantonale Steueramt seinen Einwand, der Baum sei "am falschen Ort" gepflanzt worden, nicht näher begründet, erscheint dieser Vorwurf in Anbetracht des erwähnten Alters der Schwarzföhre nicht stichhaltig. Anzumerken bleibt, dass Unterhaltsmassnahmen an einer Liegenschaft regelmässig auch dann als solche anerkannt werden, wenn sie wegen einer minder sorgfältigen Gebäudenutzung vorzeitig anfallen. d) Aufgrund dieser Erwägungen steht der Pflichtigen der für die Fällung der Schwarzföhre aufgewendete Betrag von Fr. 1'156.- als Liegenschaftsunterhalt zu. Beschwerde und Rekurs sind daher gutzuheissen. Dies führt bei der direkten Bundessteuer 2015 zu einem steuerbaren Einkommen von Fr. 96'500.- sowie bei den Staats- und Gemeindesteuern 2015 zu einem solchen von Fr. 92'300.- (satzbestimmend Fr. 95'200.-). Das steuerbare Vermögen gemäss Einspracheentscheid von Fr. 2'135'000.- (satzbestimmend Fr. 2'310'000.-) ist unbestritten geblieben.

## **E. 5**

Bei diesem Prozessausgang sind die Gerichtskosten der Beschwerdegegnerin/dem Rekursgegner aufzuerlegen (Art. 144 Abs. 1 DBG und § 151 Abs. 1 StG). Ferner ist den Pflichtigen für das Beschwerde- und Rekursverfahren eine Parteientschädigung

zuzusprechen (Art. 144 Abs. 4 DBG i.V.m. Art. 64 Abs. 1 - 3 des Bundesgesetzes über das  
Verwaltungsverfahren vom 20. Dezember 1968 und § 152 StG 2 DB.2017.82 2  
ST.2017.102

- 9 - i.V.m. § 17 Abs. 2 des Verwaltungsrechtspflegegesetzes vom 24. Mai 1959/6. September  
1987). In Anbetracht des klaren Sachverhalts und des geringen Streitwerts rechtfertigt  
sich für das Beschwerdeverfahren eine Vergütung von (insgesamt) Fr. 400.-  
(Mehrwertsteuer inbegriffen).

Export aus OpenCaseLaw (CC0). Verbindlich ist allein der vom erlassenden Gericht veröffentlichte  
Originaltext. Quellen-URL siehe oben.