

TRIBUNAL DE JUSTICIA DE LAS COMUNIDADES EUROPEAS
SOUDNÍ DVŮR EVROPSKÝCH SPOLEČENSTVÍ
DE EUROPÆISKE FÆLLESSKABERS DOMSTOL
GERICHTSHOF DER EUROPÄISCHEN GEMEINSCHAFTEN
EUROOPA ÜHENDUSTE KOHUS
ΔΙΚΑΣΤΗΡΙΟ ΤΩΝ ΕΥΡΩΠΑΪΚΩΝ ΚΟΙΝΟΤΗΤΩΝ
COURT OF JUSTICE OF THE EUROPEAN COMMUNITIES
COUR DE JUSTICE DES COMMUNAUTÉS EUROPÉENNES
CÚIRT BHREITHIÚNAIS NA gCÓMHPHOBAL EORPACH
CORTE DI GIUSTIZIA DELLE COMUNITÀ EUROPEE
EIROPAS KOPIENU TIESA



LUXEMBOURG

EUROPOS BENDRIJŲ TEISINGUMO TEISMAS
EURÓPAI KÖZÖSSÉGEK BÍRÓSÁGA
IL-QORTI TAL-ĠUSTIZZJA TAL-KOMUNITAJIET EWROPEJ
HOF VAN JUSTITIE VAN DE EUROPESE GEMEENSCHAPPEN
TRYBUNAL SPRAWIEDLIWOŚCI WSPÓLNOT EUROPEJSKICH
TRIBUNAL DE JUSTIÇA DAS COMUNIDADES EUROPEIAS
SÚDNY DVOR EURÓPSKYCH SPOLOČENSTEV
SODIŠČE EVROPSKIH SKUPNOSTI
EUROOPAN YHTEISÖJEN TUOMIOISTUIN
EUROPEISKA GEMENSKAPERNAS DOMSTOL

Pers en Voorlichting

PERSCOMMUNIQUE nr. 107/05

13 december 2005

Arrest van het Hof van Justitie in zaak C-446/03

Marks & Spencer plc / David Halsey (Her Majesty's Inspector of Taxes)

**EEN REGELING INZAKE GROEPSAFTREK WAARBIJ HET VOOR DE
MOEDERVENNOOTSCHAP NIET MOGELIJK IS, HET VERLIES VAN HAAR IN
HET BUITENLAND GEVESTIGDE DOCHTERVENNOOTSCHAPPEN AF TE
TREKKEN VAN HAAR BELASTBARE WINST, IS IN BEGINSSEL VERENIGBAAR
MET HET GEMEENSCHAPSRECHT**

Het is echter strijdig met de vrijheid van vestiging om de ingezeten moedervennootschap uit te sluiten van de mogelijkheid om het verlies van niet-ingezeten dochtervennootschappen af te trekken van haar belastbare winst, indien zij aantoont dat dit verlies niet in de vestigingsstaat van deze dochtervennootschappen is of kan worden verrekend.

De Britse vennootschap Marks & Spencer is een van de grootste detaillisten van het Verenigd Koninkrijk in de sectoren kleding, voeding, huishoudartikelen en financiële diensten. Zij had dochtervennootschappen in het Verenigd Koninkrijk en in verschillende lidstaten. In 2001 heeft zij haar activiteiten op het Europese vasteland echter stopgezet omdat vanaf medio de jaren negentig verlies werd geleden.

Marks & Spencer heeft de Britse belastingadministratie verzocht om een groepsaftrek voor het verlies van haar Belgische, Duitse en Franse dochtervennootschap. Overeenkomstig de Britse wettelijke regeling¹ kunnen ingezeten vennootschappen van een groep hun winst en verlies onderling verrekenen, doch is verrekening niet mogelijk wanneer het verlies is geleden door buiten het Verenigd Koninkrijk gevestigde dochtervennootschappen die in het Verenigd Koninkrijk geen bedrijfsactiviteiten uitoefenen.

Marks & Spencer heeft tegen de afwijzing van haar verzoek beroep in rechte ingesteld. De nationale appélrechter – de High Court of Justice (England & Wales), Chancery Division – vraagt het Hof van Justitie van de Europese Gemeenschappen of de Britse wettelijke regeling verenigbaar is met de bepalingen van het EG-Verdrag inzake de vrijheid van vestiging.

¹ Income and Corporation Act 1988 (ICTA).

Om te beginnen herinnert het Hof eraan dat hoewel de directe belastingen tot de bevoegdheid van de lidstaten behoort, deze laatste bij de uitoefening van deze bevoegdheid het gemeenschapsrecht in acht moeten nemen.

Het Hof stelt vervolgens vast dat **de Britse wettelijke regeling een beperking van de vrijheid van vestiging oplevert**. In de Britse regeling worden het verlies van een ingezeten dochtervennootschap en dat van een niet-ingezeten dochtervennootschap immers fiscaal verschillend behandeld. Bijgevolg worden vennootschappen ervan afgeschrikt om in andere lidstaten dochtervennootschappen op te richten.

Een dergelijke beperking kan slechts worden aanvaard wanneer er een rechtmatig doel mee wordt nagestreefd dat zich met het Verdrag verdraagt, en wanneer ze gerechtvaardigd is uit hoofde van dwingende redenen van algemeen belang. Daarenboven moet in een dergelijk geval de beperking geschikt zijn om het betrokken doel te verwezenlijken en mag ze niet verder gaan dan nodig is voor het bereiken van dat doel.

Gelet op de drie rechtvaardigingsgronden die door de lidstaten zijn aangevoerd, namelijk:

- de onverkorte handhaving van een evenwichtige verdeling van de heffingsbevoegdheid tussen de verschillende betrokken lidstaten, zodat winst en verlies symmetrisch worden behandeld binnen eenzelfde belastingregeling;
- het vermijden van het risico van dubbel gebruik van het verlies, dat bestaat indien het verlies zowel in de lidstaat van de moedervennootschap als in de lidstaten van de dochtervennootschappen zou worden verrekend, en
- het vermijden van het risico van belastingontwijking, dat bestaat indien het verlies niet in de lidstaten van de dochtervennootschappen wordt verrekend. Binnen een vennootschapsgroep kan de verliesoverdracht zo worden georganiseerd dat het verlies wordt overgedragen aan de vennootschappen die zijn gevestigd in de lidstaten waar de belastingtarieven het hoogst zijn en de fiscale waarde van het verlies dus het grootst is,

is het Hof van oordeel dat met de Britse wettelijke regeling rechtmatige doelstellingen worden nagestreefd die zich verdragen met het EG-Verdrag en gerechtvaardigd zijn uit hoofde van dwingende redenen van algemeen belang.

Het Hof oordeelt echter dat de Britse wettelijke regeling het evenredigheidsbeginsel schendt, dat wil zeggen dat ze verder gaat dan nodig is om de nagestreefde doelstellingen te bereiken, in een situatie waarin:

- de niet-ingezeten dochtervennootschap de in haar vestigingsstaat bestaande mogelijkheden van verliesverrekening heeft uitgeput voor het belastingjaar waarvoor het verzoek om een belastingaftrek is ingediend, alsmede voor vroegere belastingjaren, en
- er geen mogelijkheid bestaat dat het verlies van de buitenlandse dochtervennootschap in toekomstige belastingjaren in de vestigingsstaat wordt verrekend, hetzij door de dochtervennootschap zelf, hetzij door een derde, met name ingeval de dochtervennootschap aan een derde is verkocht.

Wanneer de in een lidstaat gevestigde moedervereniging aan de belastingadministratie aantoonbaar dat is voldaan aan deze voorwaarden, is de uitsluiting van de mogelijkheid voor de moedervereniging om het verlies van haar niet-ingezet dochtervereniging af te trekken van haar in deze lidstaat belastbare winst, bijgevolg in strijd met de vrijheid van vestiging.

Voor de media bestemd niet-officieel stuk, dat het Hof van Justitie niet bindt.

Beschikbare talen: CS, DA, DE, EN, ES, FI, FR, GR, HU, IT, NL, PL, PT, SL, SK, SV

De volledige tekst van het arrest is op de dag van de uitspraak te vinden op de internetpagina van het Hof

<http://curia.eu.int/jurisp/cgi-bin/form.pl?lang=nl>

vanaf ongeveer 12.00 uur.

Voor nadere informatie wende men zich tot de heer Stefaan Van der Jeught.

Tel: 00 352 4303 2170 Fax: 00 352 4303 3656

*Beelden van de uitspraak van het arrest zijn beschikbaar op "Europe by Satellite",
Europese Commissie, Directoraat-generaal Pers en Voorlichting, L-2920 Luxemburg*

*Tel: 00 352 4301 35177 Fax: 00 352 4301 35249,
of B-1049 Brussel, Tel: 00 32 2 2964106 Fax: 00 32 2 2965956*