

TRIBUNAL DE JUSTICIA DE LAS COMUNIDADES EUROPEAS
SODNÍ 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-GUSTIZZJA TAL-KOMUNITAJIET EWROPEJ
HOF VAN JUSTITIE VAN DE EUROPESE GEMEENSCHAPPEN
TRYBUNAŁ SPRAWIEDLIWOŚCI WSPÓLNOT EUROPEJSKICH
TRIBUNAL DE JUSTIÇA DAS COMUNIDADES EUROPEIAS
SÚDNY DVOR EVROPSKÝCH SPOLOČENSTEV
SODIŠČE EVROPSKIH SKUPNOSTI
EUROOPAN YHTEISÖJEN TUOMIOISTUIN
EUROPEISKA GEMENSKAPERNAS DOMSTOL

Press and information

PRESSMEDDELANDE nr 107/05

13 december 2005

Domstolens dom i mål C-446/03

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

**EN ORDNING FÖR KONCERNAVDRAG SOM INTE TILLÅTER ETT
MODERBOLAG ATT FRÅN SIN BESKATTNINGSBARA VINST GÖRA
AVDRAG FÖR FÖRLUST SOM UPPKOMMIT I UTLÄNDSKA
DOTTERBOLAG ÄR I PRINCIP FÖRENLIG MED GEMENSKAPSRÄTTEN**

*Det strider emellertid mot etableringsfriheten att inte erbjuda ett moderbolag en
möjlighet att från sin beskattningsbara vinst göra avdrag för förluster som uppkommit i
utländska dotterbolag, om moderbolaget kan visa att förlusterna inte har beaktats och
inte kan beaktas i dotterbolagens hemviststat*

Det brittiska bolaget Marks & Spencer är en av de största detaljisterna i Förenade kungariket inom konfektion, livsmedel, hushållsartiklar och finansiella tjänster. Bolaget hade dotterbolag i Förenade kungariket och i flera medlemsstater. År 2001 upphörde bolaget med sin verksamhet på den europeiska kontinenten på grund av att det lidit förluster sedan mitten av 1990-talet.

Marks & Spencer ansökte hos de brittiska skattemyndigheterna om att få göra ett koncernavdrag för förlust som uppkommit i dotterbolagen i Belgien, Tyskland och Frankrike. Den brittiska lagstiftningen¹ tillåter att koncernbolag med hemvist i Förenade kungariket utjämnar vinster och förluster inom koncernen men medger inte någon sådan möjlighet när förlusten härrör från dotterbolag som inte har hemvist i Förenade kungariket och inte bedriver ekonomisk verksamhet där.

Avdragsyrkandet avslogs och Marks & Spencer överklagade detta beslut till domstol. Den nationella domstolen – High Court of Justice (England & Wales), Chancery Division

¹ Income and Corporation Tax Act 1988 (ICTA).

– har begärt att Europeiska gemenskapernas domstol skall besvara frågan huruvida den brittiska lagstiftningen är förenlig med bestämmelserna i EG-fördraget angående etableringsfriheten.

Domstolen erinrar först om att även om frågor om direkta skatter faller inom medlemsstaternas behörighetsområde, är dessa inte desto mindre skyldiga att iakttä gemenskapsrätten vid utövandet av sin behörighet.

Domstolen konstaterar därefter att **den brittiska lagstiftningen utgör en inskränkning av etableringsfriheten**. Den brittiska lagstiftningen innebär att förluster som uppkommit i ett dotterbolag med hemvist i moderbolagets hemviststat ur skattesynpunkt behandlas annorlunda än förluster som uppkommit i ett dotterbolag som har hemvist i en annan medlemsstat. Lagstiftningen avskräcker således från att bilda dotterbolag i andra medlemsstater.

En sådan inskränkning av etableringsfriheten är bara tillåten om syftet med den är legitimt och överensstämmer med fördraget och om den kan motiveras av tvingande hänsyn till allmänintresset. Det krävs i ett sådant fall dessutom att tillämpningen av bestämmelsen är ägnad att säkerställa att det sålunda eftersträvade syftet uppnås och att den inte går utöver vad som är nödvändigt för att uppnå detta syfte.

Mot bakgrund av de tre berättigande grunder som medlemsstaterna åberopat, det vill säga

- * att bestämmelserna syftar till att säkerställa en välavvägd fördelning av beskattningsrätten mellan de olika berörda medlemsstaterna så att vinster och förluster ges en symmetrisk behandling inom samma skattesystem,
- * att bestämmelserna syftar till att förhindra risken för att förluster används två gånger, vilket skulle kunna ske om förlusterna beaktas såväl i den medlemsstat där moderbolaget har sitt hemvist som i de medlemsstater där dotterbolagen har hemvist, och
- * att bestämmelserna syftar till att förhindra risken skatteundandragande, vilket skulle kunna ske om förlusterna inte beaktas i de medlemsstater där dotterbolagen har hemvist, och överföringen av förluster skulle kunna organiseras på ett sådant sätt inom koncernen att den riktas till bolag som är hemmahörande i de medlemsstater som tillämpar de högsta skattesatserna och i vilka värdet på förlusterna ur skattesynpunkt följaktligen är högst,

konstaterar domstolen att den brittiska lagstiftningen är ägnad att uppnå ett legitimt syfte som överensstämmer med EG-fördraget och som kan motiveras av tvingande hänsyn till allmänintresset.

Domstolen anser dock att den brittiska lagstiftningen strider mot proportionalitetsprincipen, det vill säga att den går utöver vad som är nödvändigt för att uppnå de syften som eftersträvas, i en situation där

- * ett dotterbolag med hemvist i utlandet har uttömt de möjligheter som erbjuds i dess hemviststat att beakta förluster under det beskattningsår som avdragsyrkandet avser och beträffande tidigare beskattningsår, och
- * det inte finns någon möjlighet att förlusterna i det utländska dotterbolaget skulle kunna utnyttjas i dess hemviststat för framtida beskattningsår, vare sig av dotterbolaget självt eller av en utomstående, vilket särskilt gäller vid en överlåtelse av dotterbolaget till den utomstående parten.

Om ett moderbolag med hemvist i en medlemsstat visar för skattemyndigheten att ovanstående villkor är uppfyllda, strider det således mot etableringsfriheten att inte ge detta bolag möjlighet att från den vinst som skall beskattas i denna medlemsstat få göra avdrag för förluster som uppkommit i dess utländska dotterbolag.

Detta är en icke-officiell handling avsedd för massmedia och den är inte bindande för domstolen.

Meddelandet finns tillgängligt på följande språk: CS, DA, DE, EN, ES, FI, FR, GR, HU, IT, NL, PL, PT, SL, SK, SV

*Domen i fulltext finns tillgänglig på domstolens webbplats
<http://curia.eu.int/jurisp/cgi-bin/form.pl?lang=sv>
i regel från kl. 12.00 (CET) på dagen för avkunnandet.*

*För ytterligare upplysningar, var vänlig kontakta Gitte Stadler
Tel: (00352) 4303 3127, fax: (00352) 4303 3656*

Bilder från uppläsningen av domen finns tillgängliga på EbS (Europe by Satellite), en tjänst som tillhandahålls av Europeiska kommissionen, generaldirektoratet för press och kommunikation,

L-2920 Luxemburg, tel: (00352) 4301 35177, fax: (00352) 4301 35249
eller B-1049 Bryssel, tel: (0032) 2 2964106, fax: (0032) 2 2965956