



ANNÆ | ADVOKATFIRMA

Værnsreglernes holdbarhed -contra!

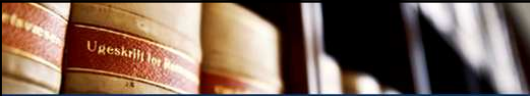
v/ Advokat, ph.d. Jeppe R. Stokholm



ANNÆ | ADVOKATFIRMA

Agenda

1. Indledning
2. Forbudet mod hindringer for den frie bevægelighed
3. Retfærdiggørende hensyn
4. Hensyn, der ikke er retfærdiggørende
5. Sammenfatning



ANNÆ | ADVOKATFIRMA

1. Indledning

EU-skatte ret

- Skatterettigheder - Hvad er det?
- Hvorfor skal EU blande sig i det?

Faktum

»Indledningsvis bemærkes, at selv om direkte beskatning henhører under medlemsstaternes kompetence, skal disse dog udøve denne under overholdelse af fællesskabsretten og således afstå fra enhver form for åbenlys eller skjult forskelsbehandling begrundet i nationalitet«

EF-domstolen i sag C-80/94, Wielockx, præmis 16.



ANNÆ | ADVOKATFIRMA

1. Indledning

Trusler mod skatteprovenuet

- Overraskende?

Faktum

»Man bør ikke overse, at den største udfordring i de kommende år nok vil komme inden for de Europæiske Fællesskaber, hvor lande med moderat beskatning simpelt hen vil kunne udkonkurrere opsparing i selskabsform i de lande, der ikke kan tilpasse sig udviklingen«.

Jf. Thøger Nielsen: "Gave gennem mellemmand - fond og trust", Tidsskrift for Skatter- og Afgifter (1989), p. 213.



ANNÆ | ADVOKATFIRMA

1. Indledning

Trusler mod skatteprovenu

- Delaware-effekt?

Faktum

EF-domstolen accepterer et indre marked, hvor der er fri konkurrence mellem de enkelte medlemsstaters retssystemer, jf. sag C-212/97, *Centros Ltd. mod Erhvervs- og Selskabsstyrelsen*.



ANNÆ | ADVOKATFIRMA

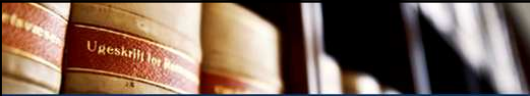
2. Forbuddet mod hindringer (fri bevægelighed)

Diskriminationsforbuddet

»Efter fast retspraksis består forskelsbehandling i, at der på sammenlignelige situationer anvendes forskellige bestemmelser, eller at den samme bestemmelse anvendes på forskellige situationer«.
Jf. sag C-80/94, *Wielockx*, præmis 17.

Restriktionsforbuddet

»Nationale foranstaltninger, der kan hæmme udøvelsen af de ved traktaten sikrede grundlæggende friheder eller gøre udøvelsen heraf mindre tiltrækkende« kan være i strid med traktaten, medmindre visse betingelser er opfyldt, jf. sag C-55/94, *Reinhard Gebhard*, præmis 37.



ANNÆ | ADVOKATFIRMA

3. Retfærdiggørende hensyn

Betingelser, der skal være opfyldt

1. Foranstaltningen skal anvendes uden forskelsbehandling,
2. foranstaltningen skal være begrundet i tvingende hensyn,
3. foranstaltningen skal være egnet til at sikre sit formål, og
4. foranstaltningen må ikke gå ud over, hvad der er nødvendigt.

Faktum

De 4 betingelser" er kumulative. Det medfører, at såfremt en eller flere af "de 4 betingelser" ikke er opfyldt, vil EF-domstolen afvise ethvert forsøg på at retfærdiggøre en konstateret hindring for en traktatfæstet grundrettighed.



ANNÆ | ADVOKATFIRMA


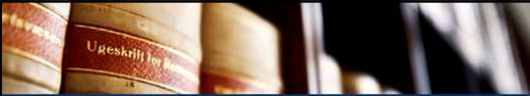
3. Retfærdiggørende hensyn

Godkendte hensyn, der opfylder de 4 betingelser:

- Effektiv skatteadministration og kontrol,
- Bekæmpelse af skatteunddragelse,
- Sammenhængen i beskatningsordningen,
- Bekæmpelse af "double dips", samt
- Medlemsstatens ret til territorialbeskatning.

Faktum


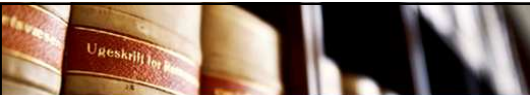
På fællesskabsrettens nuværende udviklingstrin har EF-domstolen alene accepteret ovenstående 5 hensyn.



4. Hensyn, der ikke er retfærdiggørende

Følgende hensyn opfylder ikke "de 4 betingelser":

1. Hensyn vedrørende fællesskabsrettens harmonisering,
2. Hensyn baseret på internationalt anerkendte principper (herunder principper, der udspringer af OECD's modelkonvention),
3. Hensyn af ren økonomisk art (herunder tab af skatteprovenu, beskyttelse af skattegrundlaget samt modvirkelse af dobbelt ikke-beskatning),
4. Hensyn af forvaltningsmæssig art,



4. Hensyn, der ikke er retfærdiggørende

Følgende hensyn opfylder ikke "de 4 betingelser" (fortsat):

5. Hensyn baseret på kompensationsbetragtninger,
6. Hensyn baseret på "de minimis" betragtninger,
7. Hensyn baseret på forekomsten af alternative løsninger, procedurer m.v.,
8. Hensyn baseret på konkurrenceneutralitet.



ANNÆ | ADVOKATFIRMA

5. Sammenfatning

3 eksempler:

1. Skatteflugtpakken fra 1987: Fraflytningsbeskatning
2. SEL § 2a, 2b og 2c: Omkvalifikation af skattesubjekter
3. Fonde og trusts



EU SKATTERET