

Tax Alert

Najnowsze orzeczenia Europejskiego Trybunału Sprawiedliwości

 **ERNST & YOUNG**
Quality In Everything We Do

Odliczanie strat spółek mających siedzibę w innym kraju członkowskim – wyrok ETS w sprawie Marks & Spencer

Transgraniczne połączenia spółek – wyrok ETS w sprawie SEVIC Systems

Odliczanie strat spółek mających siedzibę w innym kraju członkowskim – wyrok ETS w sprawie Marks & Spencer

13 grudnia 2005 r. Europejski Trybunał Sprawiedliwości wydał orzeczenie dotyczące możliwości rozliczenia przez brytyjską spółkę dominującą strat spółek zależnych działających na terenie innych krajów członkowskich Unii Europejskiej.

Sprawa dotyczy brytyjskiej spółki Marks & Spencer, która prowadziła działalność w kilku krajach członkowskich UE w formie spółek zależnych. Po zakończeniu działalności na terenie Francji, Belgii i Niemiec spółka zamierzała odliczyć straty spółek działających w tych krajach od dochodu uzyskanego w Wielkiej Brytanii, ale nie zgodziły się na to brytyjskie władze skarbowe. Obowiązujący w Wielkiej Brytanii system grupowych ulg podatkowych pozwala na odliczenie od dochodu spółki matki straty spółki zależnej pod warunkiem, że chodzi o spółki będące brytyjskimi rezydentami lub spółki działające na terenie Wielkiej Brytanii w formie zagranicznego oddziału. Przywilej ten nie przysługuje więc spółkom nierezydentom, które nie prowadzą działalności gospodarczej na terenie Wielkiej Brytanii.

Marks & Spencer uznał, że powyższa zasada jest sprzeczna z przepisami Traktatu ustanawiającego Wspólnotę Europejską, które stanowią gwarancję swobody prowadzenia działalności gospodarczej w formie wybranej przez przedsiębiorcę (art. 43 i 48 Traktatu).

W wyroku z 13 grudnia br. ETS uznał, że generalnie art. 43 i 48 Traktatu nie sprzeciwiają się temu, by ustawodawstwo państwa członkowskiego wykluczało możliwość odliczenia przez będącą rezydentem spółkę dominującą strat poniesionych w innym państwie członkowskim przez zagraniczną spółkę zależną, mimo że istnieje taka możliwość w odniesieniu do strat poniesionych przez spółkę zależną, która ma status rezydenta. ETS podkreślił jednak wyraźnie, że sprzeczne z wymienionymi przepisami Traktatu jest wykluczenie takiej możliwości w dwóch następujących przypadkach: Po pierwsze – w sytuacji, gdy spółka zależna wyczerpała możliwości uwzględnienia strat poniesionych w państwie, w którym jest rezydentem w danym roku podatkowym lub w latach poprzednich. Po drugie – w państwie, w którym spółka zależna jest rezydentem, nie ma możliwości uwzględnienia strat w kolejnych latach podatkowych przez nią samą bądź przez osobę trzecią, w szczególności w przypadku zbycia spółki zależnej na rzecz osoby trzeciej.

Wyrok ETS w opisywanej sprawie, może mieć znaczenie dla spółek powiązanych działających na terenie Polski. Polskie przepisy pozwalają bowiem na potrącenie strat w ramach grupy polskich spółek powiązanych, jeśli spółki te tworzą podatkową grupę kapitałową. Grupę kapitałową mogą jednak tworzyć wyłącznie podmioty z siedzibą w Polsce. Z tego powodu rozstrzygnięcie ETS może wpłynąć na zmianę polskich przepisów o podatkowych grupach kapitałowych, tak by było możliwe tworzenie grup z udziałem spółek z innych krajów członkowskich UE.

Transgraniczne połączenia spółek – wyrok ETS w sprawie SEVIC Systems

Odmowa wpisu do krajowego rejestru handlowego transgranicznego połączenia spółek jest sprzeczna z zasadą swobody prowadzenia działalności gospodarczej – uznał Europejski Trybunał Sprawiedliwości w wyroku z 13 grudnia 2005 r. (sprawa SEVIC Systems).

Spór rozstrzygnięty wyrokiem ETS dotyczył przepisów niemieckich, zgodnie z którymi wyłącznie podmioty mające siedzibę w Niemczech mogą dokonać połączenia.

W 2002 r. niemiecka spółka SEVIC Systems AG i luksemburska spółka Security Vision Concept SA uzgodniły porozumienie w sprawie połączenia, na mocy którego strony uzgodniły rozwiązanie spółki luksemburskiej bez przeprowadzenia likwidacji oraz przeniesienie całego jej majątku na spółkę SEVIC. Niemiecki sąd oddalił wniosek o wpis tego połączenia do rejestru handlowego uznając, że prawo zezwala wyłącznie na połączenie spółek mających siedzibę w Niemczech (nie istnieją analogiczne przepisy, które dotyczyłyby połączeń transgranicznych).

Europejski Trybunał Sprawiedliwości uznał, że odmowa wpisu do rejestru handlowego opisanego połączenia spółek jest sprzeczna z zasadą określoną w art. 43 i 48 Traktatu ustanawiającego Wspólnotę Europejską. Trybunał wyraźnie stwierdził, że możliwość dokonywania połączeń spółek mających siedzibę w różnych państwach członkowskich stanowi szczególny sposób korzystania z zapisanej w Traktacie zasady swobody przedsiębiorczości. ETS stwierdził ponadto, że generalna odmowa rejestrowania połączeń transgranicznych przekracza zakres niezbędny do ochrony interesu publicznego, w szczególności zapewnienia ochrony interesów akcjonariuszy mniejszościowych, wierzycieli i pracowników.

Obowiązek zapewnienia przez państwa członkowskie swobody w zakresie łączenia się spółek krajowych i zagranicznych oznacza w praktyce, że przepisy o spółce europejskiej (Rozporządzenie Nr 2157/2001) oraz przyjęta w ostatnim czasie Dyrektywa w sprawie łączenia spółek krajowych i zagranicznych (2005/56/WE) jedynie sankcjonują stan prawny wynikający z prawa zapisanego w Traktacie.

Informacje zawarte w Alertach Ernst & Young mają na celu jedynie zasygnalizowanie określonych kwestii i/lub zmian w legislacji. Przed podjęciem konkretnych decyzji zalecamy skonsultowanie ich z Państwa doradcą podatkowym.

© 2006 Ernst & Young
Wszelkie prawa zastrzeżone.
Ernst & Young jest zarejestrowanym
znakiem towarowym.

Warszawa

Tel.: 022 557 70 00

Fax: 022 557 70 01

Katowice

Tel.: 032 760 77 00

Fax: 032 760 77 10

Wrocław

Tel.: 071 375 10 00

Fax: 071 375 10 10

Kraków

Tel.: 012 424 32 00

Fax: 012 424 32 01

Poznań

Tel.: 061 856 29 00

Fax: 061 856 30 00