

*2.2.7. Fusionsskattedirektivet omfatter flytning af det europæiske selskabs (SE-selskabs) og det europæiske andelselskabs (SCE-selskabs) vedtægtsmæssige hjemsted*

Som nævnt under 2.2.1. er der vedtaget både en forordning om statut for det europæiske selskab (SE-selskabet) og en forordning om det europæiske andelselskab (SCE-selskabet). En af de vigtigste forudsætninger for begge forordninger er, at et selskab kan flytte vedtægtsmæssigt hjemsted uden, at selskabet anses for ophørt i skattemæssigt henseende.

Forordningerne indeholder derfor en selskabsretlig nyskabelse, idet det er muligt for et SE- eller SCE-selskab at flytte sit hjemsted fra et medlemsland til et andet, uden at dette selskabsretligt bevirker, at selskabet opløses, eller at der stiftes et nyt selskab. Dette indebærer en lettelse af selskabernes muligheder for frit at bevæge sig inden for EU, idet selskaberne ikke skal gennemgå den normale – mere administrativt byrdefulde – likvidationsprocedure. Det er et krav, at selskabets hovedkontor er beliggende i den medlemsstat, hvor selskabet har vedtægtsmæssigt hjemsted.

De to forordninger indeholder ingen skattemæssige bestemmelser, men henviser til national ret på området for skat. Lettelsen af de selskabsretlige muligheder for at flytte hjemsted vil imidlertid ikke få særlig praktisk betydning, medmindre der også skattemæssigt gives mulighed for flytning af hjemsted uden likvidering af selskabet.

Det er baggrunden for, at der med ændringsdirektivet er indføjet regler om den skattemæssige behandling, når et SE-selskab eller et SCE-selskab flytter sit vedtægtsmæssige hjemsted. Reglerne i fusionsskattedirektivet er ens for SE- og SCE-selskaber, men SCE-selskaber, der er hjemmehørende i Danmark, vil kun være omfattet af reglerne, hvis SCE-selskabet beskattes efter de almindelige skatteregler for aktieselskaber, jf. ovenfor under 2.2.1. I det følgende nævnes kun SE-selskabet.

Med ændringsdirektivets artikel 1, nr. 12, er der i fusionsskattedirektivet indsat et særligt kapitel med tre nye bestemmelser (artikel 10b -10d) om den skattemæssige behandling ved flytning af et SE-selskabs vedtægtsmæssige hjemsted.

I henhold til artikel 10b må flytningen af et SE-selskabs vedtægtsmæssige hjemsted ikke udløse beskatning af de aktiver og passiver, som efter flytningen er knyttet til et fast driftssted i det land, hvor selskabet var hjemmehørende før flytningen. Det gælder dog kun, hvis SE-selskabet efter flytningen af hjemstedet anvender skattemæssige værdier for de pågældende

aktiver og passiver, som om flytningen ikke havde fundet sted.

I henhold til artikel 10c, stk. 1, skal henlæggelser og reserver, som SE-selskabet har opbygget inden flytningen af hjemstedet, og som ikke hidrører fra faste driftssteder i udlandet, kunne overtages af SE-selskabets faste driftssted i det land, hvorfra hjemstedet er flyttet.

Hvis der er uudnyttede skattemæssige underskud og tab i SE-selskabet på tidspunktet for flytningen af hjemstedet til et andet land, skal disse underskud kunne videreføres hos det faste driftssted, jf. artikel 10c, stk. 2. Det er en forudsætning for det faste driftssteds videreførelse af uudnyttede underskud og tab, at SE-selskabet ikke ville have mistet underskuddene, hvis hjemstedet ikke var flyttet eller var flyttet inden for samme land - i stedet for til et andet land.

I henhold til artikel 10d må flytningen af SE-selskabets hjemsted ikke i sig selv udløse beskatning af aktionærerne i SE-selskabet. Beskatningen af eventuel fortjeneste eller tab på aktierne i SE-selskabet sker først ved aktionærernes efterfølgende afståelse af aktierne.

Med nyaffattelsen af fusionsskattedirektivets artikel 11, jf. ændringsdirektivets artikel 1, nr. 13, gælder direktivets generelle antimisbrugs klausul også i relation til reglerne om flytning af hjemsted for SE- og SCE-selskaber. Fusionsskattedirektivet giver således mulighed for at stille særlige vilkår for eller om nødvendigt nægte et SE- eller SCE-selskab at anvende bestemmelserne om flytning af hjemsted, hvis hovedformålet eller et af hovedformålene med den givne transaktion er skatteundgåelse eller skatteunddragelse. Det bemærkes i den forbindelse, at betingelserne for anvendelse af antimisbrugs klausulen ikke er ændret ved ændringsdirektivet – heller ikke selv om den danske affattelse af reglen er formuleret lidt anderledes end hidtil.

Indsættelsen af regler om hjemstedsflytning for SE- og SCE-selskaber i fusionsskattedirektivet medfører, at der skal indføres regler på dette område i Danmark. Indtil SE-forordningens ikrafttræden har det ikke været muligt selskabsretligt at flytte selskabers hjemsted, uden at selskabet blev anset for opløst. Der har derfor hidtil skullet ske ophørsbeskatning af selskaber, der flytter vedtægtsmæssigt hjemsted. Det har også været tilfældet, selv om selskabets aktiver og passiver bliver tilknyttet et fast driftssted i Danmark efter flytningen.

Efter SE-forordningens ikrafttræden kan et SE-selskab flytte hjemsted uden beskatning, hvis selskabet efter flytningen er fuldt skattepligtigt til Danmark. Det vil være tilfældet, hvis selskabets ledelse efter