

Prozatímní vydání

ROZSUDEK SOUDNÍHO DVORA (prvního senátu)

22. března 2018 (*)

„řízení o předběžné otázce – Přímé daně – Svoboda usazování – Fúze, rozdělení, převody aktiv a výměny akcií týkající se společností z různých členských států – Směrnice 90/434/EHS – Článek 8 – Výměna cenných papírů – Kapitálové zisky z této výměny – Odložené zdanění – Kapitálové ztráty při následném převodu obdržených cenných papírů – Zdařovací pravomoc členského státu, v němž se nachází sídlo nebo bydliště – Rozdílné zacházení – Odvodnění – Zachování rozdělení daňové pravomoci mezi členskými státy“

Ve spojených věcech C-327/16 a C-421/16,

jejichž předmětem jsou dvě žádosti o rozhodnutí o předběžné otázce na základě článku 267 SFEU, podané rozhodnutími Conseil d'État (Státní rada, Francie) ze dne 31. května 2016 a 19. července 2016, došlými Soudnímu dvoru dne 10. června 2016 a 28. července 2016, v řízeních

Marc Jacob

proti

Ministre des Finances et des Comptes publics (C-327/16),

a

Ministre des Finances et des Comptes publics

proti

Marcu Lassusovi (C-421/16)

SOUDNÍ DVŮR (první senát),

ve složení R. Silva de Lapuerta, předsedkyně senátu, K. Lenaerts, předseda Soudního dvora vykonávající funkci soudce prvního senátu, C. G. Fernlund (zpravodaj), A. Arabadžev a E. Regan, soudci,

generální advokát: M. Wathelet,

vedoucí soudní kanceláře: V. Giacobbo-Peyronnel, rada,

s přihlédnutím k písemné části řízení a po jednání konaném dne 13. září 2017,

s ohledem na vyjádření předložená:

- za M. Jacoba E. Ginterem a J. Belletem, avocats,
- za francouzskou vládu D. Colasem, jakož i E. de Moustier a S. Ghiandoni, jako zmocněnci,

- za rakouskou vládu G. Eberhardem, jako zmocněncem,
- za finskou vládu J. Heliskoskim, jako zmocněncem,
- za švédskou vládu A. Falk, C. Meyer-Seitz, U. Persson N. Otte Widgren a H. Shev, jakož i F. Bergiusem, jako zmocněnci,
- za Evropskou komisi N. Gossement a W. Roelsem, jako zmocněnci,

po vyslechnutí stanoviska generálního advokáta na jednání konaném dne 15. listopadu 2017,

vydává tento

Rozsudek

1 Žádosti o rozhodnutí o předběžné otázce se týkají výkladu článku 8 směrnice Rady 90/434/EHS ze dne 23. července 1990 o společném systému zdanění při fúzích, rozděleních, převodech aktiv a výměnách akcií týkajících se společností z různých členských států (Úř. věst. 1990, L 225, s. 1; Zvl. vyd. 09/01, s. 142), ve znění aktu o podmínkách přistoupení Nizozemského království, Rakouské republiky, Finské republiky a Švédského království (Úř. věst. 1994, C 241, s. 21), pozměňené rozhodnutím Rady Evropské unie 95/1/ES, Euratom, ESUO ze dne 1. ledna 1995 (Úř. věst. 1995, L 1, s. 1; dále jen „směrnice o fúzích“), a článku 49 SFEU.

2 Tyto žádosti byly podány v rámci sporů mezi Marcem Jacobem a ministre des Finances et des Comptes publics [ministr financí a veřejných rozpočtů, Francie (dále jen „daňová správa“)] a mezi daňovou správou a Marcem Lassusem ve věci rozhodnutí daňové správy zdanit kapitálové zisky z výměny cenných papírů při následném převodu obdržených cenných papírů.

Právní rámec

Unijní právo

3 První, čtvrtý a osmý bod odvodňující směrnice o fúzích stanoví:

„[...] fúze, rozdělení, převody aktiv a výměny akcií týkající se společností z různých členských států mohou být nezbytné k tomu, aby se ve Společenství vytvořily podmínky obdobné podmínkám vnitřního trhu, a tím zajistilo vytvoření a účinné fungování společného trhu; [...] činnost operacím by neměly být kladeny překážky v podobě omezení, znevýhodnění nebo zvláštních narušení, které by vyplývaly z daňových předpisů členských států; [...] je proto nezbytné zavést pro tyto operace daňová pravidla neutrální z hlediska hospodářské soutěže, aby se podniky mohly přizpůsobit požadavkům společného trhu, zvýšit svou produktivitu a zlepšit svou konkurenceschopnost na mezinárodní úrovni;

[...]

[...] společný daňový systém musí zamezit ukládání daní v souvislosti s fúzemi, rozděleními, převody aktiv nebo výměnami akcií, a přitom zajišťovat finanční zájmy státu, v němž se nachází převádějí nebo nabytá společnost;

[...]

[...] přidělení cenných papírů přijímající nebo nabývající společnosti společníkem převádějí společnosti by nemělo samo o sobě vést k žádnému zdanění vzhledem k činnosti společníkem“.

4 Podle §1ánku 1 této sm?rnice „[k]aždý ?lenský stát použije tuto sm?rnici na fúze, rozd?lení, p?evody aktiv a vým?ny akcií, jichž se ú?astní spole?nosti ze dvou nebo více ?lenských stát?“.

5 §lánek 2 sm?rnice o fúzích stanoví:

„Pro ú?ely této sm?rnice se:

[...]

d) ‚vým?nou akcií‘ rozumí operace, p?i které spole?nost nabývá podíl na základním kapitálu jiné spole?nosti, a tím získává v?tšinu hlasovacích práv v této spole?nosti, p?i?emž spole?ník?m této jiné spole?nosti jsou vým?nou za jejich cenné papíry vydány cenné papíry první spole?nosti a p?ípadn? vyplacena hotovost nep?esahující 10 % jmenovité hodnoty, nebo pokud jmenovitá hodnota neexistuje, ú?etní hodnoty cenných papír? vydaných vým?nou;

[...]

g) ‚nabytou spole?ností‘ rozumí spole?nost, na niž jiná spole?nost nabývá podíl prostřednictvím vým?ny cenných papír?;

h) ‚nabývající spole?ností‘ spole?nost, jež nabývá podíl prostřednictvím vým?ny cenných papír?;

[...]“

6 §lánek 3 sm?rnice o fúzích stanoví:

„Pro ú?ely této sm?rnice se ‚spole?ností ?lenského státu‘ rozumí každá spole?nost, která

a) má n?kterou z forem uvedených v p?íloze této sm?rnice;

b) je podle da?ového práva n?kterého ?lenského státu pro da?ové ú?ely považována za da?ového rezidenta tohoto státu a podle smlouvy o zamezení dvojího zdan?ní uzav?ené s t?etí zemí není pro da?ové ú?ely považována za da?ového rezidenta mimo Spole?enství,

c) podléhá navíc bez možnosti volby nebo osvobození jedné z následujících daní:

[...]

– impôt sur les sociétés ve Francii,

[...]

– impôt sur le revenu des collectivités v Lucembursku,

[...]

nebo jakékoli jiné daní, která n?kterou z t?chto daní v budoucnu nahradí.“

7 Podle ?l. 8 odst. 1 a 2 sm?rnice o fúzích:

„1. P?id?lení cenných papír? p?edstavujících základní kapitál p?ijímající nebo nabývající spole?nosti spole?níku p?evád?jící nebo nabyté spole?nosti vým?nou za jeho cenné papíry p?edstavující základní kapitál druhé spole?nosti p?i fúzi, rozd?lení nebo vým?n? akcií nemá samo

o sobě za následek zdanění příjmů, zisků nebo kapitálových zisků tohoto společníka.

2. Ílenská země podmíní použití odstavce 1 tím, že společník nepřijme obdrženým cenným papírem vyšší hodnotu pro daňové účely, než byla hodnota vyměněných cenných papírů bezprostředně před fúzí, rozdělením nebo výměnou.

Odstavec 1 nebrání Ílenskými státy, aby zdaňovaly zisky plynoucí z následného převodu obdržených cenných papírů stejným způsobem, jakým by byl zdaněn zisk z převodu cenných papírů existujících před nabytím.

[...]"

Smluvní právo

8 Ílánek 18 dohody o zamezení dvojímu zdanění a o stanovení pravidel vzájemné administrativní a právní pomoci v oblasti daní z příjmů uzavřené mezi Francií a Belgií, podepsané dne 10. března 1964 v Bruselu, stanoví:

„Pokud předchozí Ílánky této dohody nestanoví jinak, podléhají příjmy rezidentů státu, který je stranou této dohody, zdanění pouze v tomto státě.“

9 Podle Íl. 13 odst. 3 a 4 dohody o zamezení dvojímu zdanění a o zabránění daňovým únikům v oblasti daní z příjmů uzavřené mezi vládou Francouzské republiky a vládou Spojeného království Velké Británie a Severního Írska, podepsané v Londýně dne 22. května 1968 (dále jen „francouzsko-britská daňová dohoda“):

„3. Zisky pocházející z prodeje jiných majetkových hodnot, než které jsou uvedeny v odstavcích 1 a 2, podléhají zdanění pouze v tom smluvním státě, jehož je převodce rezidentem.“

4. Bez ohledu na ustanovení odstavce 3 zisky dosažené fyzickou osobou, která je rezidentem smluvního státu, z prodeje více než 25% podílu, který drží, sama nebo s propojenými osobami, přímo nebo nepřímo, ve společnosti, která je rezidentem druhého smluvního státu, podléhají zdanění v tomto druhém státě. Ustanovení tohoto odstavce se použijí pouze v případě, že:

a) fyzická osoba je státním příslušníkem druhého smluvního státu a není souasně státním příslušníkem prvního smluvního státu a

b) fyzická osoba byla rezidentem druhého smluvního státu po jakoukoliv dobu v průběhu pěti let bezprostředně předcházejících prodeji podílu.

Ustanovení tohoto odstavce se rovněž použijí na zisky pocházející z převodu jiných vlastnických práv této společnosti, které pro účely zdanění kapitálových zisků podléhají podle právní úpravy tohoto druhého smluvního státu stejnému režimu jako zisky pocházející z převodu podílu.“

Francouzské právní předpisy

10 Podle Ílánku 92 B odst. II bodu 1 code général des impôts (obecný daňový zákoník, dále jen „ODZ“) ve znění použitelném na kapitálové zisky spadající do režimu odloženého zdanění k 1. lednu 2000 stanovil:

„Pořínaje 1. lednem 1992, nebo 1. lednem 1991 u vkladů cenných papírů do společností povinných ke korporeční dani, může být zdaněn kapitálový zisk dosažený při výměně cenných papírů plynoucí z veřejné nabídky, fúze, rozdělení, převzetí podílového fondu investiční společností s proměnným kapitálem uskutečným v souladu s platnými právními předpisy nebo

z vkladu cenných papírů do společnosti podléhající korporátní dani odloženo na okamžik, kdy dojde k převodu nebo zpětnému odkupu cenných papírů obdržených při výměně [...]“

11 Článek 160 odst. I a Ib ODZ ve znění použitelném v době rozhodné z hlediska skutečností v původních řízeních uvádí:

„I. [...] Zdanění takto dosaženého kapitálového zisku podléhá výlučně podmínce, že podíly na zisku společnosti přímo či nepřímo držené převodcem nebo jeho manželem/manželkou, jejich předky a potomky dohromady odpovídaly v jakýkoliv okamžik v průběhu posledních pěti let více než 25 % zisku. Dochází-li však k převodu ve prospěch některé z osob uvedených v tomto pododstavci, je kapitálový zisk od daně osvobozen v případě, že ani část z daných podílů není během dalších pěti let prodána těmito osobami. Při nesplnění této podmínky je kapitálový zisk zdaněn u prvního převodce v rámci roku, v němž došlo k prodeji těchto osob.“

[...]

Kapitálové ztráty utrpěné během roku jsou započítatelné výhradně vzhledem k kapitálovým ziskům téže povahy dosaženým v témže roce nebo následujících pěti letech.

[...]

Ib [...] 4. Zdanění kapitálového zisku dosaženého od 1. ledna 1991 při výměně vlastnických práv vyplývajících z fúze, rozdělení, převodu cenných papírů na společnost podléhající korporátní dani lze odložit za podmínek stanovených v čl. 92 B odst. II [...]

12 Podle čl. 164 B odst. I písm. f) tohoto zákoníku, ve znění použitelném v roce 1999, se za příjmy ze zdrojů na území Francie považují „kapitálové zisky uvedené v článku 160, které představují výnosy z převodů práv ve společnostech se sídlem ve Francii“.

13 Článek 244a B ODZ ve znění použitelném k okamžiku převodu cenných papírů v roce 1999 stanovil:

„Výnosy z převodů vlastnických práv ve společnostech uvedených v článku 160 dosažené fyzickými osobami, které nejsou daňovými rezidenty ve Francii ve smyslu článku 4 B, nebo právnickými osobami či institucemi jakékoliv formy se sídlem mimo Francii jsou určovány a daněny podle článku 160.“

Spory v původních řízeních a předběžné otázky

Věc C-327/16

14 Dne 23. prosince 1996 vložil M. Jacob, francouzský daňový rezident, cenné papíry představující jeho podíl na společnosti založené podle francouzského práva do jiné společnosti založené podle francouzského práva, za což obdržel cenné papíry poslední uvedené společnosti. V souladu s daňovými předpisy použitelnými v době rozhodné z hlediska skutkového stavu byl na kapitálový zisk dosažený při této výměně cenných papírů uplatněn režim odloženého zdanění.

15 Dne 1. října 2004 přenesl M. Jacob svůj daňový domicil z Francie do Belgie.

16 Dne 21. prosince 2007 převedl M. Jacob veškeré cenné papíry, které obdržel při dotčené výměně. Následně po tomto převodu byla na kapitálový zisk v režimu odloženého zdanění uplatněna daň za rok 2007 spolu s úroky z prodlení a navýšením o 10 %.

17 Rozsudkem ze dne 8. června 2012 tribunal administratif de Montreuil (správní soud v

Montreuil, Francie) rozhodl o zproštění povinnosti k takovému dodatečnému odvodu daně z příjmu. Dne 28. května 2015 cour administrative d'appel de Versailles (odvolací správní soud ve Versailles, Francie) tento rozsudek zrušil a potvrdil všechny odvody, kterých byl M. Jacob zproštěn.

18 Dne 1. října 2015 podal M. Jacob kasační opravný prostředek ke Conseil d'État (Státní rada, Francie), přičemž tvrdil, že vnitrostátní právní předpisy dotčené ve věci v povodním řízení, jejichž cílem je zajistit provedení článku 8 směrnice o fúzích do francouzského práva, nedodržely cíle sledované tímto článkem 8. Marc Jacob v tomto ohledu tvrdí, že v souladu s uvedeným článkem 8 okolností vedoucí ke vzniku daňové povinnosti ve vztahu ke kapitálovému zisku je následný převod obdržených cenných papírů, a nikoliv výměna cenných papírů; tato operace představuje pouze mezitímní, daňově neutrální operaci.

19 Předkládající soud v podstatě uvádí, že výklad dotčených vnitrostátních právních předpisů závisí na výkladu článku 8 směrnice o fúzích.

20 Za těchto podmínek se Conseil d'État (Státní rada) rozhodla přerušit řízení a položit Soudnímu dvoru následující předběžné otázky:

„1) Mají být ustanovení článku 8 směrnice [o fúzích] vykládána v tom smyslu, že v případě výměny cenných papírů spadající do působnosti směrnice [o fúzích] zakazují režim odloženého zdanění, který spočívá v tom, že odchýlně od pravidla, podle něhož okolností vedoucí ke vzniku daňové povinnosti ve vztahu ke kapitálovému zisku nastává v průběhu roku, v němž byl tento zisk dosažen, je kapitálový zisk plynoucí z výměny zjištěn a přenesen při výměně cenných papírů a zdaněn v roce, v průběhu kterého nastala okolnost, kterou bylo odložení zdanění ukončeno a kterou může být zejména převod cenných papírů obdržených v okamžiku výměny?

2) Mají být ustanovení článku 8 směrnice [o fúzích] vykládána v tom smyslu, že v případě výměny cenných papírů spadající do působnosti směrnice zakazují, aby kapitálový zisk z výměny cenných papírů, je-li považován za zdanitelný, byl zdaněn státem, jehož rezidentem byl daňový poplatník v okamžiku výměny, přestože ke dni, kdy byly cenné papíry obdrženy v rámci této výměny převedeny a k němuž byl kapitálový zisk z výměny skutečně zdaněn, přenesl daňový poplatník svůj daňový domicil do jiného členského státu?“

Věc C-421/16

21 Marc Lassus, který je od roku 1997 britským daňovým rezidentem, vložil dne 7. prosince 1999 do společnosti založené podle lucemburského práva cenné papíry představující jeho podíl na společnosti založené podle francouzského práva, výměnou za cenné papíry této první uvedené společnosti. Při této výměně byl zjištěn kapitálový zisk, na který byl podle právních předpisů platných v době rozhodné z hlediska skutkového stavu, uplatněn režim odloženého zdanění.

22 Ze spisu, který má Soudní dvůr k dispozici, vyplývá, že následně po této výměně nabyt M. Lassus další cenné papíry uvedené společnosti založené podle lucemburského práva. V prosinci 2002 převedl M. Lassus 45 % cenných papírů představujících jeho podíl na této společnosti.

23 Daňová správa měla za to, že bylo převedeno 45 % cenných papírů, které M. Lassus obdržel v rámci uvedené výměny a zdanila odpovídající část kapitálového zisku nacházejícího se v režimu odloženého zdanění, který byl zjištěn za rok 1999. Daňová správa v důsledku toho vymáhala M. Lassusovi dodatečné odvody daně z příjmu za rok 2002.

24 Marc Lassus tyto dodatečné odvody zpochybnil před tribunal administratif de Paris (správní soud v Paříži, Francie), který jeho žalobu zamítl. Cour administrative d'appel de Paris (odvolací

správní soud v Paříži, Francie), ke kterému bylo podáno odvolání, rozhodnutí tohoto prvního uvedeného soudu zrušil, a M. Lassuse tím zprostil povinnosti k uvedeným odvodům. Daňová správa tedy podala proti tomuto poslednímu uvedenému rozhodnutí kasační opravný prostředek ke Conseil d'État (Státní rada).

25 Předkládající soud uvádí, že podle právních předpisů dotčených ve věci v původním řízení a čl. 13 odst. 4 písm. a) a b) francouzsko-britské daňové dohody mohl být kapitálový zisk z výměny cenných papírů dosažený M. Lassusem, britským daňovým rezidentem, v roce 1999 zdaněn ve Francii.

26 Tento soud má mimoto za to, že jediným účinkem dotčených vnitrostátních právních předpisů je, odchýlně od pravidla, podle něhož okolnost vedoucí ke vzniku daňové povinnosti ve vztahu ke kapitálovému zisku nastává v průběhu roku, v němž byl tento zisk dosažen, umožnit, aby byl kapitálový zisk z výměny cenných papírů zjištěn v roce, v němž byla tato výměna uskutečněna, a zdaněn v roce, v průběhu něhož nastala okolnost, kterou končí odklad zdanění, a sice v roce, během něhož došlo k převodu cenných papírů obdržených v rámci výměny.

27 V této souvislosti nemá podle uvedeného soudu okolnost, že kapitálový zisk z následného převodu vyměněných cenných papírů podléhá dani v jiném členském státě než ve Francouzské republice, žádný dopad na pravomoc poslední uvedeného členského státu zdanit kapitálový zisk z výměny, o níž se jedná ve věci v původním řízení.

28 Marc Lassus však tento výklad zpochybňuje. Tvrdí, že režim odloženého zdanění zavedený vnitrostátními právními předpisy je neslučitelný s článkem 8 směrnice o fúzích. Má za to, že tento článek stanoví jako okolnost vedoucí ke vzniku daňové povinnosti následný převod vyměněných cenných papírů, a nikoliv výměnu cenných papírů, která odpovídá mezitímní, daňově neutrální operaci. Mimoto tvrdí, že Francouzská republika v projednávaném případě pozbyla svou daňovou pravomoc ve vztahu k dotčenému kapitálovému zisku k datu převodu vyměněných cenných papírů, neboť převod spadl do daňové pravomoci Spojeného království.

29 Mimoto v situaci, kdy by převod podléhal dani ve Francii, jelikož vnitrostátní právní předpisy umožňují daňovým poplatníkům-rezidentům započítat kapitálovou ztrátu z převodu proti kapitálovým ziskům téže povahy, by odmítnutí daňové správy započítat kapitálovou ztrátu z převodu cenných papírů v roce 2002 proti kapitálovému zisku z výměny, nacházejícímu se v režimu odloženého zdanění, představovalo překážku svobody usazování.

30 Za těchto podmínek se Conseil d'État (Státní rada) rozhodla přerušit řízení a položit Soudnímu dvoru následující předběžné otázky:

„1) Mají být [...] ustanovení článku 8 směrnice [o fúzích] vykládána v tom smyslu, že v případě výměny cenných papírů spadající do působnosti směrnice [o fúzích] zakazují režim odloženého zdanění, který stanoví, že odchýlně od pravidla, podle něhož okolnost vedoucí ke vzniku daňové povinnosti ve vztahu ke kapitálovému zisku nastává v průběhu roku, v němž byl tento zisk dosažen, je kapitálový zisk plynoucí z výměny zjištěn a přesně určen při výměně cenných papírů a zdaněn v roce, v průběhu kterého nastala okolnost, kterou byl odklad zdanění ukončen a kterou může být zejména převod cenných papírů obdržených v okamžiku výměny?

2) Může být kapitálový zisk z výměny cenných papírů, je-li považován za zdanitelný, zdaněn státem, který měl pravomoc jej zdanit v okamžiku výměny, zatímco převod cenných papírů obdržených v rámci této výměny spadá do daňové pravomoci jiného členského státu?

3) Je-li odpověď na předchozí otázky, že směrnice nebrání tomu, aby byl kapitálový zisk plynoucí z výměny cenných papírů zdaněn v okamžiku následného převodu cenných papírů?

obdržených v rámci výměny, v?etn? situace, kdy ob? operace nespádají do da?ové pravomoci téhož ?lenského státu, m?že ?lenský stát, ve kterém bylo odloženo zdan?ní kapitálového zisku z výměny, zdanit kapitálový zisk nacházející se v režimu odloženého zdan?ní p?i tomto p?evodu, aniž jsou dot?ena použitelná ujednání dvoustranné da?ové dohody bez ohledu na výsledek p?evodu, pokud je tímto výsledkem ztráta? Tato otázka se pokládá s ohledem jak na sm?rnici [o fúzích], tak na svobodu usazování zaru?enou v ?látku 43 Smlouvy [o ES], nyní ?látku 49 Smlouvy [FEU], nebo? da?ový poplatník s da?ovým domicilem ve Francii p?i výměn? a p?evodu cenných papír? by mohl využít zapo?tení kapitálové ztráty z p?evodu.

4) Je-li odpov?? na t?etí otázku, že je t?eba vzít v úvahu ztrátu z p?evodu cenných papír? obdržených v rámci výměny, musí ?lenský stát, ve kterém byl dosažen kapitálový zisk z výměny, zapo?íst oproti kapitálovému zisku ztrátu z p?evodu, nebo musí upustit od zdan?ní kapitálového zisku z výměny, jestliže p?evod nespádá do jeho da?ové pravomoci?

5) Je-li odpov?? na ?tvrtou otázku taková, že je t?eba zapo?íst ztrátu z p?evodu proti kapitálovému zisku z výměny, jakou po?izovací cenu p?evedených cenných papír? je t?eba použít pro výpo?et této ztráty z p?evodu? Je t?eba zejména použít jako po?izovací jednotkovou cenu p?evedených cenných papír? takovou celkovou hodnotu cenných papír? spole?nosti obdržených p?i výměn?, která je uvedena v p?iznání týkajícím se kapitálového zisku, vyd?lenou po?tem obdržených cenných papír? p?i výměn?, nebo je t?eba použít váženou pr?m?rnou po?izovací cenu rovn?ž s p?ihlédnutím k operacím následujícím po výměn?, jako jsou jiná nabytí nebo bezplatná p?evedení cenných papír? téže spole?nosti?“

31 Rozhodnutím p?edsedy Soudního dvora ze dne 10. listopadu 2017 byly v?ci C?327/16 a C?421/16 spojeny pro ú?ely ústní ?ásti ?ízení a rozsudku.

K p?edb?žným otázkám

K p?ípustnosti

32 Jak uvedl generální advokát v bod? 46 svého stanoviska, z ?látku 1 sm?rnice o fúzích vyplývá, že se tato sm?rnice použije na p?eshrani?ní fúze, rozd?lení, p?evody aktiv a výměny akcií, jichž se ú?astní spole?nosti ze dvou nebo více ?lenských stát?. Skutkový základ sporu v?ci v p?vodním ?ízení C?327/16 se p?itom týká výměny cenných papír? zahrnující dv? spole?nosti usazené v jednom a témže ?lenském stát?, v dané v?ci ve Francii.

33 V této souvislosti je t?eba p?ipomenout, že Soudní dv?r prohlásil za p?ípustné žádosti o rozhodnutí o p?edb?žné otázce v p?ípadech, kdy se i p?es to, že skutkový stav v?ci v p?vodním ?ízení nespádá p?ímo do p?sobnosti unijního práva, stala ustanovení tohoto práva použitelnými v d?sledku vnitrostátních právních p?edpis?, jež upravují ?ešení situací, jejichž všechny prvky se nacházejí pouze uvnit? jednoho ?lenského státu, v souladu s ?ešeními upravenými unijním právem (rozsudek ze dne 15. listopadu 2016, Ullens de Schooten, C?268/15, EU:C:2016:874, bod 53 a citovaná judikatura).

34 V takových p?ípadech totiž existuje jasný unijní zájem na tom, aby se za ú?elem p?edejití budoucím rozdílným výklad?m dostalo ustanovením nebo pojmm?m p?evzatým z unijního práva jednotného výkladu, a to bez ohledu na podmínky, za kterých se mají uplatnit (rozsudek ze dne 14. b?ezna 2013, Allianz Hungária Biztosító a další, C?32/11, EU:C:2013:160, bod 20, jakož i citovaná judikatura).

35 V projednávané v?ci je t?eba zaprvé uvést, že p?edložené otázky se týkají výkladu ustanovení unijního práva, a sice ustanovení sm?rnice o fúzích.

36 Zadruhé p?edkládající soud v odpov?di na žádost Soudního dvora o objasn?ní up?esnil, že se právní p?edpisy dot?ené ve v?ci v p?vodním ?ízení, p?ijaté za ú?elem provedení sm?rnice o fúzích, použijí za stejných podmínek na vým?ny cenných papír? bez ohledu na to zda, jsou ?ist? vnitrostátní nebo p?eshrani?ní, nebo? da?ový poplatník, který je držitelem cenných papír?, má k datu vým?ny sv?j da?ový domicil ve Francii.

37 Vzhledem k tomu, že vnitrostátní právní p?edpisy dot?ené ve v?ci v p?vodním ?ízení upravují ?ešení situací, ve kterých je vým?na cenných papír? ?ist? vnitrostátní, v souladu s ?ešeními upravenými sm?rnici o fúzích, je t?eba konstatovat, že otázky p?edložené p?edkládajícím soudem ve v?ci C?327/16 jsou p?ípustné.

38 Pokud jde o v?c C?421/16, má rakouská vláda v podstat? za to, že do p?sobnosti sm?rnice o fúzích nespádají situace, ve kterých má spole?ník nabyté spole?nosti sv?j da?ový domicil v jiném ?lenském stát?, než je ?lenský stát nabyté spole?nosti nebo ?lenský stát nabývající spole?nosti. Ve v?ci v p?vodním ?ízení m?l p?itom M. Lassus p?i vým?n? dot?ených cenných papír? sv?j da?ový domicil ve Spojeném království, zatímco nabytá spole?nost byla usazená ve Francii a nabývající spole?nosti v Lucembursku.

39 V této souvislosti je t?eba uvést, že žádné ustanovení sm?rnice o fúzích nestanoví takové omezení její p?sobnosti.

40 Jak bylo totiž uvedeno v bod? 32 tohoto rozsudku, sm?rnice o fúzích se použije, nebo? k vým?n? cenných papír? ve smyslu ?lánku 2 této sm?rnice dochází mezi dv?ma nebo n?kolika spole?nostmi r?zných ?lenských stát?, které spl?ují podmínky uvedené v ?lánku 3 sm?rnice o fúzích.

41 Pro ú?ely ur?ení rozsahu p?sobnosti sm?rnice o fúzích nemá tedy vliv skute?nost, že držitel sporných cenných papír? m?l sv?j da?ový domicil v jiném ?lenském stát?, než je da?ový domicil spole?ností dot?ených vým?nou cenných papír?.

42 V projednávané v?ci je nesporné, že se operace dot?ená ve v?ci v p?vodním ?ízení týká dvou spole?ností založených podle práva dvou odlišných ?lenských stát? a doty?né spole?nosti spl?ují podmínky uvedené v ?lánku 3 této sm?rnice.

43 Za t?chto podmínek nelze mít za to, že se sm?rnice o fúzích použije pouze v p?ípad?, kdy spole?ník nabyté spole?nosti je da?ovým rezidentem téhož ?lenského státu, jako je ?lenský stát nabyté spole?nosti, nebo ?lenského státu nabývající spole?nosti. Na otázky p?edložené p?edkládajícím soudem ve v?ci C?421/16 je tedy t?eba odpov?d?t.

K v?ci samé

K prvním otázkám

44 Podstatou prvních otázek p?edkládajícího soudu ve v?ci C?327/16 a C?421/16 je, zda musí být ?lánek 8 sm?rnice o fúzích vykládán v tom smyslu, že brání právním p?edpis?m ?lenského státu, podle nichž je kapitálový zisk z vým?ny cenných papír? zjišt?n p?i této vým?n?, ale jeho zdan?ní je odloženo do roku, b?hem n?hož nastane okolnost, kterou dochází k ukon?ení tohoto odkladu zdan?ní, v projednávané v?ci p?evod vym?n?ných cenných papír?.

45 Na úvod je třeba konstatovat, že v obou věcech nebylo předneseno žádné tvrzení, že dotyční daňoví poplatníci nepožítali vyměnným cenným papírem pro daňové účely vyšší hodnotu, než byla hodnota vyměnných cenných papírů bezprostředně před dotčenou výměnou. [Článek 8 odst. 1 směrnice o fúzi](#) se tedy na sporné výměny použije.

46 Podle znění tohoto ustanovení nemá přidělení cenných papírů představujících základní kapitál přijímající nebo nabývající společnosti společnímu převádějíci nebo nabyté společnosti výměnou za jeho cenné papíry představující základní kapitál druhé společnosti při fúzi, rozdělení nebo výměně akcií samo o sobě za následek zdanění příjmů, zisků nebo kapitálových zisků tohoto společníka.

47 Tímto požadavkem daňové neutrality vůči takovému společníkovi usiluje směrnice o fúzích, jak vyplývá z jejího prvního a čtvrtého bodu odvodnění, o zajištění toho, aby výměna cenných papírů týkajících se společností různých členských států nebyly kladeny překážky v podobě omezení, znevýhodnění nebo zvláštních narušení, které by vyplývaly z daňových předpisů členských států. (rozsudek ze dne 11. prosince 2008, A. T., C-285/07, EU:C:2008:705, bod 21).

48 Je však třeba připomenout, že cílem směrnice o fúzích je podle jejího čtvrtého bodu odvodnění zajištění finančních zájmů států, v němž se nachází převádějíci nebo nabytá společnost. Mezi těmito zájmy se přitom nachází pravomoc zdanit kapitálový zisk z cenných papírů existujících před výměnou cenných papírů.

49 Článek 8 odst. 2 druhý pododstavec směrnice o fúzích tak stanoví, že použití odstavce 1 tohoto článku nebrání členským státům, aby zdaňovaly zisky plynoucí z následného převodu obdržených cenných papírů stejným způsobem, jakým by byl zdaněn zisk z převodu cenných papírů existujících před nabytím (v tomto smyslu viz rozsudek ze dne 11. prosince 2008, A. T., C-285/07, EU:C:2008:705, bod 35).

50 Zdá se, že i když čl. 8 odst. 1 směrnice o fúzích tím, že stanoví, že výměna cenných papírů nemůže vést sama o sobě ke zdanění kapitálového zisku z této výměny, zajišťuje daňovou neutralitu této výměny, tato daňová neutralita však nemá takový kapitálový zisk uchránit před zdaněním členských států, které mají ve vztahu k tomuto zisku daňovou pravomoc, ale pouze zakázat, aby tato výměna byla považována za okolnost vedoucí ke vzniku daňové povinnosti.

51 Naproti tomu ani [článek 8 směrnice o fúzích](#), ani žádný jiný [článek této směrnice](#) neobsahuje ustanovení týkající se daňových opatření vhodných k provedení tohoto článku 8.

52 Členské státy mají při dodržení unijního práva tedy určitý rozhodovací prostor, co se týče tohoto provedení (v tomto smyslu viz rozsudky ze dne 5. července 2007, Kofoed, C-321/05, EU:C:2007:408, body 41 až 43, jakož i ze dne 23. listopadu 2017, A, C-292/16, EU:C:2017:888, bod 22).

53 Pokud jde o opatření stanovené právními předpisy dotčenými ve věci v původním řízení, spoívá v první fázi ve zjištění kapitálového zisku z výměny cenných papírů při této výměně a v druhé fázi v odkladu zdanění tohoto kapitálového zisku, k datu následného převodu vyměnných cenných papírů.

54 Takové opatření, které má za následek, že okolnost vedoucí ke vzniku daňové povinnosti ve vztahu k tomuto kapitálovému zisku se odkládá do roku, během něhož nastane okolnost, kterou dochází k ukončení tohoto odkladu zdanění, a sice převod vyměnných cenných papírů, zajišťuje, jak uvedl generální advokát v bodech 59 a 60 svého stanoviska, aby výměna cenných papírů nevedla sama o sobě k žádnému zdanění uvedeného kapitálového zisku. Toto opatření

tedy respektuje zásadu daňové neutrality ve smyslu čl. 8 odst. 1 uvedené směrnice o fúzích.

55 Pouhá okolnost, že kapitálový zisk z výměny cenných papírů je zjištěván při této výměně, nemůže tento závěr zpochybnit. V tomto ohledu je třeba upřesnit, že takové zjištění představuje pouze technický nástroj, který členskému státu, jenž má daňovou pravomoc ve vztahu k cenným papírům existujícím před výměnou, ale kterému bylo podle čl. 8 odst. 1 směrnice o fúzích zabráněno ji při této výměně vykonat, umožňuje zachovat jeho daňovou pravomoc a následně ji v souladu s čl. 8 odst. 2 druhým pododstavcem této směrnice vykonat, a sice k datu převodu výměnných cenných papírů.

56 Za těchto podmínek je třeba na první otázky ve věcech C-327/16 a C-421/16 odpovědět, že článek 8 směrnice o fúzích musí být vykládán v tom smyslu, že nebrání právním předpisům členského státu, podle nichž je kapitálový zisk z výměny cenných papírů zjištěn při této výměně, ale jeho zdanění je odloženo do roku, během něhož nastane okolnost, kterou dochází k ukončení tohoto odkladu zdanění, v projednávané věci převod výměnných cenných papírů.

K druhým otázkám

57 Podstatou druhých otázek předkládajícího soudu ve věcech C-327/16 a C-421/16 je, zda článek 8 směrnice o fúzích musí být vykládán v tom smyslu, že brání právním předpisům členského státu, které stanoví zdanění kapitálového zisku z výměny cenných papírů, nacházejícího se v režimu odloženého zdanění, při následném převodu výměnných cenných papírů, přestože tento převod nepadá do daňové pravomoci tohoto členského státu.

58 Jak vyplývá z bodů 49 a 50 tohoto rozsudku, z čl. 8 odst. 2 druhého pododstavce směrnice o fúzích plyne, že požadavek daňové neutrality stanovený v souvislosti s výměnou cenných papírů podle odstavce 1 tohoto článku 8 nebrání členským státům ve zdanění kapitálového zisku vyplývajícího z následného převodu výměnných cenných papírů stejným způsobem, jako kapitálový zisk, který vyplývá z převodu cenných papírů existujících před nabytím.

59 Tento čl. 8 odst. 2 druhý pododstavec tak uznává právo členských států, které mají daňovou pravomoc ve vztahu ke kapitálovému zisku z výměny cenných papírů, ale kterým bylo na základě odstavce 1 tohoto článku 8 zabráněno ve výkonu uvedené pravomoci při této výměně, vykonat tuto pravomoc k datu následného převodu výměnných cenných papírů.

60 Jak uvedl generální advokát v bodě 68 svého stanoviska, směrnice o fúzích neharmonizuje rozdělení daňové pravomoci mezi členskými státy. Směrnice o fúzích tudíž neupravuje určení daňové pravomoci takového kapitálového zisku.

61 členské státy si vzhledem k neexistenci harmonizace na unijní úrovni i nadále zachovávají pravomoc vymezit, prostřednictvím dohod nebo jednostranně, při dodržování unijního práva, kritéria rozdělení svých daňových pravomocí za účelem odstranění dvojího zdanění (viz obdobný rozsudek ze dne 29. listopadu 2011, National Grid Indus, C-371/10, EU:C:2011:785, body 45 a 46, jakož i citovaná judikatura).

62 V projednávané věci má předkládající soud za to, že kapitálové zisky z výměny dotyčných cenných papírů spadají podle vnitrostátního a smluvního práva do daňové pravomoci Francouzské republiky.

63 Za těchto podmínek a vzhledem k tomu, že směrnice o fúzích, jak vyplývá z bodu 56 tohoto rozsudku, není na překážku tomu, aby zdanění kapitálového zisku z výměny cenných papírů bylo odloženo do následného převodu vyměněných cenných papírů, nebrání tato směrnice dotyčnému členskému státu ve zdanění tohoto kapitálového zisku při tomto převodu.

64 Pouhá okolnost, že převod vyměněných cenných papírů spadá do daňové pravomoci jiného členského státu, než je členský stát, který má daňovou pravomoc ve vztahu ke kapitálovému zisku z výměny cenných papírů, nemůže, jak vyplývá z bodů 69 až 71 stanoviska generálního advokáta, zbavit druhý z těchto dvou členských států jeho práva na výkon jeho daňové pravomoci ve vztahu ke kapitálovému zisku dosaženého v rámci jeho daňové pravomoci.

65 Toto konstatování je také v souladu se zásadou daňové teritoriality spojenou s časovým prvkem uznanou Soudním dvorem, podle níž má členský stát právo zdanit kapitálový zisk dosažený v rámci jeho daňové pravomoci a jejímž úelem je zachování rozdělení daňové pravomoci mezi členskými státy (v tomto smyslu viz rozsudek ze dne 29. listopadu 2011, National Grid Indus, C-371/10, EU:C:2011:785, body 45 a 46, jakož i citovaná judikatura).

66 Na druhé otázky předložené ve věcech C-327/16 a C-421/16 je třeba tedy odpovědět, že článek 8 směrnice o fúzích musí být vykládán v tom smyslu, že nebrání právním předpisům členského státu, které stanoví zdanění kapitálového zisku z výměny cenných papírů, nacházejícího se v režimu odloženého zdanění, při následném převodu vyměněných cenných papírů, a to i přestože tento převod nespadá do daňové pravomoci tohoto členského státu.

Ke třetí až páté otázce ve věci C-421/16

67 Na úvod je třeba poznamenat, jak vyplývá ze spisu, který má Soudní dvůr k dispozici, že M. Lassus byl ke dni výměny cenných papírů, o níž se jedná ve věci v původním řízení, daňovým rezidentem Spojeného království. Nicméně podle francouzsko-britské úmluvy na něj bylo nahlíženo jako na daňového poplatníka, který je držitelem cenných papírů a má bydliště ve Francii, takže kapitálový zisk z této výměny cenných papírů spadal do daňové pravomoci tohoto členského státu.

68 Z tohoto spisu rovněž vyplývá, že podle právních předpisů dotčených ve věci v původním řízení, kapitálové ztráty utrpěné během roku jsou započitatelné výhradně proti kapitálovým ziskům téže povahy dosaženým v témže roce nebo následujících pěti letech. Ve věci v původním řízení je přitom nesporné, že dotyčná kapitálová ztráta byla utrpěna v této lhůtě pěti let.

69 Na jednání francouzská vláda upřesnila, že započtení případné ztráty utrpěné při následném převodu vyměněných cenných papírů proti kapitálovému zisku nacházejícímu se v režimu odloženého zdanění není dovoleno v situaci, kdy daňový poplatník, který je držitelem těchto cenných papírů, není v okamžiku tohoto převodu daňovým rezidentem ve Francii.

70 Podstatou třetí až páté otázky předkládajícího soudu ve věci C-421/16, kterými je nutné se zabývat společně, je, zda směrnice o fúzích a článek 49 SFEU musejí být vykládány v tom smyslu, že brání právním předpisům členského státu, které v situaci, kdy následný převod vyměněných cenných papírů nespadá do daňové pravomoci tohoto členského státu, stanoví zdanění kapitálového zisku nacházejícího se v režimu odloženého zdanění při tomto převodu, aniž je zohledněna případná ztráta utrpěná v této souvislosti, zatímco taková ztráta se zohlední, pokud je daňový poplatník, který je držitelem cenných papírů, daňovým rezidentem uvedeného členského státu k datu uvedeného převodu. Mimoto si předkládající soud přeje popřít, jaké jsou podmínky započtení a výpočtu této ztráty.

71 Je třeba připomenout, že operace upravené směrnicí o fúzích představují zvláštní způsob výkonu svobody usazování, který je důležitý pro řádné fungování vnitřního trhu, a představují tudíž hospodářské činnosti, u nichž jsou členské státy povinny respektovat tuto svobodu (rozsudek ze dne 23. listopadu 2017, A, C-292/16, EU:C:2017:888, bod 23 a citovaná judikatura).

72 Nicméně, jak uvedl generální advokát v bodě 78, jakož i v bodech 100 a 101 svého stanoviska, směrnice o fúzích neupravuje ani otázku týkající se možného započtení kapitálové ztráty případně utrpěné při následném převodu vyměnných cenných papírů, ani otázku týkající se podmínek takového započtení a jejího výpočtu. Otázky týkající se takového započtení spadají tedy do vnitrostátního práva členského státu převodu při respektování unijního práva, v projednávané věci konkrétně článek 49 SFEU.

73 V důsledku toho je třeba se uvedenými otázkami zabývat výlučně ve vztahu k článek 49 SFEU.

74 V tomto ohledu je nutné připomenout, že za omezení svobody usazování ve smyslu článek 49 SFEU musí být považována veškerá opatření, která výkon této svobody zakazují, tvoří překážku tomuto výkonu nebo jej činí méně atraktivním (rozsudek ze dne 23. listopadu 2017, A, C-292/16, EU:C:2017:888, bod 25 a citovaná judikatura).

75 V projednávané věci je třeba uvést, že v okamžiku následného převodu vyměnných cenných papírů byl M. Lassus daňovým poplatníkem-nerezidentem, který byl držitelem cenných papírů, takže nemohl započíst případnou kapitálovou ztrátu utrpěnou při tomto převodu proti kapitálovému zisku plynoucímu z výměny a nacházejícímu se v režimu odloženého zdanění, kdežto kdyby byl daňovým poplatníkem-rezidentem, který je držitelem cenných papírů, mohl by toto započtení provést.

76 Takové rozdílné zacházení, v závislosti na tom, zda má daňový poplatník, který je držitelem cenných papírů, v okamžiku převodu vyměnných cenných papírů svůj daňový domicil v dotyčném členském státě, či nikoliv, může ve vztahu k daňovým poplatníkům-nerezidentům, kteří jsou držiteli cenných papírů, tvořit překážku operacím týkajícím se restrukturalizace společností spadající do směrnice o fúzích nebo je činí méně atraktivní, a představuje tedy překážku svobody usazování.

77 Takovou překážku lze připustit pouze tehdy, jestliže se týká situací, které nejsou objektivně srovnatelné, anebo ji lze odvodnit naléhavými důvody veřejného zájmu uznanými unijním právem. V takovém případě je ještě třeba, aby toto omezení bylo způsobilé zaručit uskutečnění dotčeného cíle a nepřekračovalo meze toho, co je k dosažení tohoto cíle nezbytné (rozsudek ze dne 23. listopadu 2017, A, C-292/16, EU:C:2017:888, bod 28 a citovaná judikatura).

78 Pokud jde o srovnatelnou povahu dotyčných situací, je třeba podotknout, že cílem právních předpisů dotčených ve věci v původním řízení je zdanění kapitálového zisku z výměny cenných papírů, který byl dosažen v okamžiku, kdy na M. Lassuse bylo nahlíženo jako na daňového poplatníka, který má svůj daňový domicil ve Francii. Pokud jde o takové zdanění, které je odloženo do okamžiku následného převodu vyměnných cenných papírů, situace daňového poplatníka-nerezidenta, který je držitelem cenných papírů, v okamžiku převodu, jako je M. Lassus, je objektivně srovnatelná se situací daňového poplatníka-rezidenta, který je držitelem cenných papírů, v okamžiku téhož převodu.

79 Co se týče otázky, zda dotčená překážka může být odvodněna naléhavými důvody obecného zájmu uznanými unijním právem, má francouzská vláda za to, že naléhavý důvod obecného zájmu spojený s rozdělením daňové pravomoci mezi členskými státy může takovou

překážku odvodnit.

80 V této souvislosti je třeba konstatovat, že zachování rozdělení daňové pravomoci mezi členskými státy je legitimním cílem uznaným Soudním dvorem (v tomto smyslu viz rozsudek ze dne 29. listopadu 2011, *National Grid Indus*, C-371/10, EU:C:2011:785, bod 45).

81 Nicméně za takových okolností, jako jsou okolnosti věci v původním řízení, nemůže tento cíl, jak konstatoval generální advokát v bodě 93 svého stanoviska, takovou překážku odvodnit, jelikož ve hře je pouze daňová pravomoc Francouzské republiky.

82 V této souvislosti je nutné upřesnit, že okolnosti věci v původním řízení se liší od okolností věcí, ve kterých byla vydána judikatura Soudního dvora týkající se zdanění kapitálových zisků při odchodu, jako je rozsudek ze dne 29. listopadu 2011, *National Grid Indus* (C-371/10, EU:C:2011:785). Věc, ve které byl vydán tento rozsudek, se totiž týkala odkladu výběru daně, a sice daňového dluhu, který byl definitivně stanoven v okamžiku, kdy daňový poplatník z důvodu přenesení svého sídla přestal být v členském státě svého původu povinným k dani, a nikoliv, jako ve věci v původním řízení, odloženého zdanění. Za těchto okolností měl Soudní dvůr v bodě 61 rozsudku ze dne 29. listopadu 2011, *National Grid Indus* (C-371/10, EU:C:2011:785) za to, že případně nezohlednění ztrát hostitelským členským státem neukládá členskému státu původu žádnou povinnost přehodnotit k datu konečného převodu nových obchodních podílů daňový dluh, který byl definitivně stanoven v okamžiku, kdy daňový poplatník z důvodu přemístění svého sídla, přestal být v členském státě svého původu povinným k dani.

83 Odložené zdanění kapitálového zisku, o které jde ve věci v původním řízení, do následného převodu vyměnitelných cenných papírů má přitom za následek, že tento kapitálový zisk je – nehledě na skutečnost, že byl zjištěn při výměně cenných papírů – zdaněn až k datu tohoto následného převodu. To znamená, že dotyčný členský stát vykonává svou daňovou pravomoc ve vztahu k uvedenému kapitálovému zisku v okamžiku realizace dotčené kapitálové ztráty. Zohlednění takové kapitálové ztráty je tedy zahrnuto, jak uvedla Evropská komise, současně do povinnosti tohoto členského státu, který má v úmyslu vykonat svou daňovou povinnost ve vztahu k tomuto samému kapitálovému zisku, který se stal skutečně zdanitelný k datu uvedeného převodu.

84 Článek 49 SFEU tedy brání právním předpisům členského státu, které v situaci, kdy následný převod vyměnitelných cenných papírů nespadá do daňové pravomoci tohoto členského státu, stanoví zdanění kapitálového zisku nacházejícího se v režimu odloženého zdanění při tomto převodu, aniž je zohledněna případná ztráta utrpěná v této souvislosti, zatímco taková ztráta se zohlední, pokud je daňový poplatník, který je držitelem cenných papírů, k datu uvedeného převodu daňovým rezidentem uvedeného členského státu.

85 Co se týče podmínek započtení a výpočtu kapitálové ztráty, o níž jde ve věci v původním řízení, vzhledem k tomu, že unijní právo, jak vyplývá z bodu 72 tohoto rozsudku, takové podmínky nestanoví, je věcí členských států, aby při dodržování unijního práva a v projednávané věci konkrétně článku 49 SFEU takové podmínky stanovily.

86 S ohledem na výše uvedené úvahy je třeba na této až pátou otázku ve věci C-421/16 odpovědět, že článek 49 SFEU musí být vykládán v tom smyslu, že brání právním předpisům členského státu, které v situaci, kdy následný převod vyměnných cenných papírů nespadá do daňové pravomoci tohoto členského státu, stanoví zdanění kapitálového zisku nacházejícího se v režimu odloženého zdanění při tomto převodu, aniž je zohledněna případná ztráta utrpěná v této souvislosti, zatímco taková ztráta se zohlední, pokud je daňový poplatník, který je držitelem cenných papírů, k datu uvedeného převodu daňovým rezidentem uvedeného členského státu. Je v zájmu členských států, aby při dodržování unijního práva a v projednávané věci konkrétně článku 49 SFEU stanovily podmínky týkající se započtení a výpočtu této kapitálové ztráty.

K nákladům řízení

87 Vzhledem k tomu, že řízení má, pokud jde o účastníky povodního řízení, povahu incidenčního řízení ve vztahu ke sporu probíhajícímu před předkládajícím soudem, je k rozhodnutí o nákladech řízení příslušný uvedený soud. Výdaje vzniklé předložením jiných vyjádření Soudnímu dvoru než vyjádření uvedených účastníků řízení se nenahrazují.

Z těchto důvodů Soudní dvůr (první senát) rozhodl takto:

- 1) Článek 8 směrnice Rady 90/434/EHS ze dne 23. července 1990 o společném systému zdanění při fúzích, rozděleních, převodech aktiv a výměnách akcií týkajících se společností z různých členských států, ve znění aktu o podmínkách přistoupení Nizozemského království, Rakouské republiky, Finské republiky a Švédského království, pozměněné rozhodnutím Rady Evropské unie 95/1/ES, Euratom, ESUO ze dne 1. ledna 1995, musí být vykládán v tom smyslu, že nebrání právním předpisům členského státu, podle nichž je kapitálový zisk z výměny cenných papírů, spadající do této směrnice, zjištěn při této výměně, ale jeho zdanění je odloženo do roku, během něhož nastane skutečnost, kterou dochází k ukončení tohoto odkladu zdanění, v projednávané věci převod vyměnných cenných papírů.
- 2) Článek 8 směrnice 90/434, ve znění aktu o podmínkách přistoupení Nizozemského království, Rakouské republiky, Finské republiky a Švédského království, pozměněné rozhodnutím Rady Evropské unie 95/1/ES, Euratom, ESUO ze dne 1. ledna 1995, musí být vykládán v tom smyslu, že nebrání právním předpisům členského státu, které stanoví zdanění kapitálového zisku z výměny cenných papírů, nacházejícího se v režimu odloženého zdanění, při následném převodu vyměnných cenných papírů, a to i přestože tento převod nespadá do daňové pravomoci tohoto členského státu.
- 3) Článek 49 SFEU musí být vykládán v tom smyslu, že brání právním předpisům členského státu, které v situaci, kdy následný převod vyměnných cenných papírů nespadá do daňové pravomoci tohoto členského státu, stanoví zdanění kapitálového zisku nacházejícího se v režimu odloženého zdanění při tomto převodu, aniž je zohledněna případná ztráta utrpěná v této souvislosti, zatímco se taková ztráta zohlední, pokud je daňový poplatník, který je držitelem cenných papírů, k datu uvedeného převodu daňovým rezidentem uvedeného členského státu. Je v zájmu členských států, aby při dodržování unijního práva a v projednávané věci konkrétně článku 49 SFEU stanovily podmínky týkající se započtení a výpočtu této kapitálové ztráty.

Podpisy.

*Jednací jazyk: francouzština.