

**Asia C-545/19**

**Ennakkoratkaisupyyntö**

**Jättämispäivä:**

17.7.2019

**Ennakkoratkaisupyyntön esittänyt tuomioistuin:**

Tribunal Arbitral Tributário (Centro de Arbitragem Administrativa, CAAD) (Portugali)

**Ennakkoratkaisupyyntöpäätöksen tekemispäivä:**

9.7.2019

**Kantaja:**

ALLIANZGI-FONDS AEVN

**Vastaaja:**

Autoridade Tributária e Aduaneira

---

CENTRO DE ARBITRAGEM ADMINISTRATIVA

**CAAD:** välimesoikeudessa käsiteltävä veroriita

[– –]

**Aihe:** Yhteisövero (Imposto sobre o Rendimento das Pessoas Coletivas, IRC). Yhteissijoitusyritykselle, jonka kotipaikka on toisessa Euroopan unionin jäsenvaltiossa (Saksassa), maksetuista osingoista kannettu vero. Veroetuja koskevan säännösten (Estatuto dos Benefícios Fiscais, EBF) 22 §.

**VÄLIMIESOIKEUDEN VÄLIPÄÄTÖS**

**(Ennakkoratkaisupyyntöpäätös – SEUT 267 artiklan a alakohta)**

Käsiteltävässä asiassa on selvitettävä, ovatko Portugalin kansalliseen lainsäädäntöön kuuluvat oikeussäännöt Euroopan unionin toiminnasta tehdyn sopimuksen (SEUT) määräysten mukaisia, kun EBF:n 22 §:ssä [– –] vapautetaan yhteisöverosta osingot, joita yhteisöt, joiden kotipaikka on Portugalissa, maksavat yhteissijoitusyritykselle, jonka kotipaikka on Portugalissa ja joka on perustettu ja harjoittaa toimintaansa Portugalin lainsäädännön mukaisesti, mutta samalla

kannetaan 25 prosentin lopullinen lähdevero yhteisöverolain 3 §:n 1 momentin d kohdan, 4 §:n [– –] [2 momentin] ja [– –] 3 [momentin] c kohdan, 87 §:n 4 momentin ja 94 §:n 1 momentin c kohdan, 3 momentin b kohdan sekä 5 ja 6 momentin mukaisesti osingoista, joita kotimaiset yhteisöt jakavat yhteissijoitusyritykselle, jonka kotipaikka on toisessa Euroopan unionin ([– –] EU) jäsenvaltiossa [– –], tässä tapauksessa Saksassa, ja jota ei siten ole perustettu Portugalin kansallisen lainsäädännön mukaisesti.

Kantaja **ALLIANZGI-FONDS AEVN** on Saksan lainsäädännön mukaisesti perustettu yhteissijoitusyritys, jonka verotunnus Portugalissa on 712 171 860, jonka kotipaikka on [– –] Saksa[ssa] ja jota edustaa hallintayhtiö ALLIANZ GLOBAL INVESTORS GMBH, jonka kotipaikka on samassa osoitteessa; kantaja on nostanut [välimiesoikeudessa] kanteen [– –], jossa vastaajana on Autoridade Tributária e Aduaneira (vero- ja tulliviranomainen) ja jossa vaaditaan toteamaan vuosina 2015 ja 2016 tulon lähteellä tehdyt yhteisöveron pidätykset lainvastaisiksi ja kumoamaan ne lain rikkomisen perusteella, koska kantajan käsityksen mukaan sovellettavat kansalliset oikeussäännöt ovat jyrkästi vastoin SEUT 63 [– –] artiklaa [– –] sekä SEUT 18 [– –] artiklassa vahvistettua kansallisuuden perustuvan syrjinnän kiellon periaatetta.

### Asianosaisten lausumat

Kantaja väittää lyhyesti seuraavaa:

**[alkup. s. 2]** Osingot katsotaan yhteisöverolain 20 §:n 1 momentin c kohdan mukaisesti rahoitustuotoista saaduksi voitoksi.

Kansallisen lainsäädännön mukaisesti tuloista, jotka on saatu Portugalissa asuvan yrityksen niin ikään Portugalissa asuvalle verovelvolliselle maksamina osinkoina, pidätetään 25 prosentin lähdevero ennakkomaksuna lopullisesta verosta.

Veroja koskevien tosiseikkojen tapahtuma-aikaan Portugalin lainsäädännön mukaisesti perustetut yhteissijoitusyritykset oli kuitenkin vapautettu yhteisöverosta niiden saamien osinkojen osalta EBF:n, sellaisena kuin se on muutettuna 1.7.2015 jälkeen saatuihin tuloihin sovellettavalla 13.1.2015 annetulla asetuksella (Decreto-Lei) nro 7/2015, 22 §:n 3 momentin mukaisesti.

Sijoitusrahaston perustaminen kansallisen lainsäädännön (lailla nro 16/2015, sellaisena kuin se on muutettuna 7.7.2015 annetulla asetuksella (Decreto-Lei) nro 124/2015, hyväksytyn yhteissijoitusyrityksiä koskevan yleisen säännösten (Regime Geral dos OIC)) mukaisesti merkitsee, että sijoitusrahasto asuu Portugalissa, joten toisessa EU:n jäsenvaltiossa asuva yhteissijoitusyritys ei voi olla Portugalin lainsäädännön mukaisesti perustettu eikä siihen sovelleta EBF:n 22 §:ssä säädettyä verovapautusta.

Yhteissijoitusyrityksen perustaminen Portugalissa edellyttää arvopaperimarkkinakomission (Comissão do Mercado de Valores Mobiliários,

jäljempänä CMVM) etukäteen antamaa lupaa yhteissijoitusyrityksiä koskevan yleisen säännösten 19 §:n 1 momentin mukaisesti, ja yhteissijoitusyritystä koskevat monet vaatimukset, joiden täyttymistä CMVM valvoo; näin ei tapahdu toisen EU:n jäsenvaltion lainsäädännön mukaisesti perustetun yhteissijoitusyrityksen kohdalla, joka kuuluu kyseisen jäsenvaltion sääntelyviranomaisen valvontavaltaan.

Yhteissijoitusyrityksiä koskevan säännösten mukaisesti perustettuun yhteissijoitusyritykseen sovellettiin vuosina 2015 (heinäkuusta lähtien) ja 2016 suotuisampaa verojärjestelmää kuin jonkin toisen EU:n jäsenvaltion lain mukaisesti perustettuun yhteissijoitusyritykseen Portugalista lähtöisin olevien osinkojen verotuksessa, jos osingon jakaneen yhteisön kotipaikka oli Portugalissa.

Tällä seikalla on ollut suurempi merkitys kantajan tapauksessa, sillä kantaja ei voi saada palautusta tulon lähteellä (Portugalissa) pidätetystä verosta asuinvaltiossaan (Saksassa), koska kantaja on verosta vapautettu yhteisö.

Portugalissa asuvien yritysten suorittamaa osingonjakoa kantajalle voidaan pitää SEUT 63 artiklassa ja 24.6.1988 annetussa direktiivissä 88/361/ETY tarkoitettuna pääomanliikkeenä, kuten todetaan unionin tuomioistuimen antamassa tuomiossa Verkooijen [– –] (C-35/98).

Unionin tuomioistuimen vakiintuneen oikeuskäytännön mukaan syrjintäkiellon periaate tarkoittaa Euroopan unionin oikeuden perusteella, että (i) samanlaisia tilanteita ei pidä **[alkup. s. 3]** kohdella eri tavoin, ellei tällaista erilaista kohtelua voida kyseisessä tapauksessa perustella objektiivisesti ja ellei se ole oikeasuhteista kansallisella lainsäädännöllä tavoiteltuun tavoitteeseen nähden ([– –] tuomio Ruckdeschel, [– –] 16/77, [– –]; [– –] tuomio Bachmann, [– –] 204/90); (ii) muodollisen syrjinnän ilmeneminen voi osoittaa aineellisen syrjinnän puuttumista ([tuomio komissio v. Italia], [– –]13/63 [– –]); (iii) kansallisuuteen perustuva syrjintä on kiellettyä, sillä se rajoittaa EUT-sopimuksessa määrättyjä perusvapauksia, ja kiellon on katettava kaikki syrjinnän muodot ja erotteluperusteet, jotka voivat johtaa samaan tulokseen (tuomio Commerzbank, [– –] C-330/91); (iv) kansalliseen oikeuteen kuuluvan oikeussäännön syrjivyyden edellyttä, että oikeussääntö koskee huomattavaa määrää muiden jäsenvaltioiden kansalaisia ([– –] tuomio O’Flynn, [– –] C-237/94, 1996, [– –]).

Unionin tuomioistuimen oikeuskäytännön perusteella SEUT 63 artiklassa määrätty yleinen kieltö kattaa sekä suorat että välilliset rajoitukset, mukaan lukien minkä tahansa tyyppisiin sijoituksiin liittyvät hallinnolliset toimenpiteet ja suuntaviivat.

Käsiteltävässä asiassa voitaisiin väittää, ettei kantajan tilanne ole samanlainen kuin kotimaisen yhteissijoitusyrityksen tilanne, koska kantaja ei ole Portugalissa perustettu yhteisö; kyse on kuitenkin pääomien vapaaseen liikkuvuuteen ja varsinaiseen pääomamarkkinoille pääsyyn liittyvästä syrjivästä kohtelusta, joka perustuu yksinomaan kansallisuuteen, joten tässä mielessä kantajan ja

yhteissijoitusyritysten, joiden kotipaikka on Portugalissa, tilanteet ovat toisiinsa rinnastettavissa.

Vaikka kansallisessa lainsäädännössä ei pyritä säätämään väärinkäytösten vastaisesta toimenpiteestä, siinä estetään kantajaa saamasta vapautusta yhteisöverosta, koska kantajan on lain mukaan mahdotonta perustaa rahastoa Portugaliin, sillä sen hallinnointiyhtiön kotipaikka ei ole Portugalissa.

Tämä on syrjivää kohtelua ja selvää pääomien vapaan liikkuvuuden rajoittamista, joka kielletään SEUT 63 artiklassa ja direktiivin 88/361 1 artiklassa, sillä kantaja on Portugalissa verovelvollinen sieltä saamistaan osingoista, kun taas Portugalin lain mukaisesti perustetut yhteissijoitusyritykset on vapautettu kyseisistä tuloista perittävästä verosta (vrt. unionin tuomioistuimen tuomio [– –] Santander Asset Management SGIIC, S.A., C-388/11–C-347/11, ja tuomio [– –] Fidelity Funds, C-480/16).

Tämän perusteella kantaja katsoo, että EBF:n 22 §:n säännös on vastoin Euroopan unionin oikeutta, sillä se on ristiriidassa **[alkup. s. 4]** kansallisuuteen perustuvaa syrjintää koskevan kiellon periaatteesta annettujen EUT-sopimuksen määräysten sekä SEUT 63 artiklassa säädettyjen pääomien vapaata liikkuvuutta koskevien määräysten kanssa.

Autoridade Tributária e Aduaneira esittää vastineessaan puolestaan seuraavaa:

Kantaja ei ota huomioon kahta seikkaa, jotka ovat erittäin tärkeitä määriteltäessä yhteissijoitusyritysten verojärjestelmä kattavasti:

– Ensinnäkin kyseessä on näille verovelvollisille lainsäädännössä myönnetty yhteisöveron ”helpotus”, jossa veron perusteesta vähennetään EBF:n 22 §:n 3 momentin mukaisesti yhteissijoitusyritysten tyypillisesti saamat tulot eli pääomatulot (luonnollisten henkilöiden tuloverosta annetun lain (Código do IRS) 5 §), kiinteistötulot (luonnollisten henkilöiden tuloverosta annetun lain 8 §) ja luovutusvoitot (luonnollisten henkilöiden tuloverosta annetun lain 10 §), ja lisäksi ne on vapautettu kunnallis- ja alueverosta EBF:n 22 §:n 6 momentin mukaisesti ja verotus on siirretty leimaveron puolelle (yleiseen leimaverotaulukkoon (Tabela Geral do Imposto do Selo) lisättiin 29 kohta, jonka mukaisesti 0,0025 prosentin vero kannetaan kolmen kuukauden välein rahamarkkinavälineisiin ja talletuksiin sijoittavien yhteissijoitusyritysten kokonaisnettoarvosta ja 0,0125 prosentin vero muiden yhteissijoitusyritysten kokonaisnettoarvosta, ja tällöin veron perusteeseen voivat sisältyä jaetut osingot ja vero kannetaan vain EBF:n 22 §:n soveltamisalaan kuuluvilta yhteissijoitusyrityksiltä; ulkomaan lainsäädännön mukaisesti perustetut ja toimintaansa harjoittavat yhteissijoitusyritykset jäävät kyseisen pykälän soveltamisalan ulkopuolelle).

– Toiseksi huomioimatta on jätetty, että yhteisöverolain 88 §:n 11 momentin ja EBF:n 22 §:n 8 momentin mukaisesti yhteissijoitusyrityksille, joiden kotipaikka on Portugalissa, maksetuista osingoista kannetaan erikseen 23 prosentin vero, jos osinkojen perustana olevat yhtiöosuudet eivät ole olleet keskeytyksettä saman

verovelvollisen hallussa voitonjakohetkeä edeltäneen vuoden ajan eikä niitä säilytetä tarpeeksi kauan, jotta kyseinen ajanjakso täytyisi.

Vastaaja toteaa Saksassa ennen 31.12.2017 perustettuihin sijoitusrahastoihin, kuten kantajaan, sovellettavasta verojärjestelmästä Deloitte tax@hand -tietopalvelun verkkosivustolta (www.taxathand.com/article/9698/Germany/2018/Taxation-of-investment-fund-income-revised) saatujen tietojen perusteella seuraavaa:

- a) Saksan lainsäädännön mukaisesti ennen kyseistä päivämäärää perustettuja sijoitusrahastoja kohdellaan yleisesti transparentteina [verotuksessa sivuutettavina] sijoitusvälineinä, eli tuotto verotetaan niiden sijoittajien tulona Saksassa riippumatta siitä, missä tuotto on jaettu.

**[alkup. s. 5]**

- b) Jaettu tuotto ja veronalainen tuotto (myös välituotot) luokitellaan yleensä pääomatuloiksi ja niistä kannetaan kiinteä 25 prosentin vero, johon lisätään solidaarisuuslisä ja soveltuvin osin kirkollisvero, niin että veroa kannetaan enintään 28,625 prosenttia; rahastolla on velvollisuus julkaista päivä- ja vuosikertomukset asiaankuuluvine verotietoineen.

Vastaaja toteaa tämän perusteella, että Portugalin lainsäädännön mukaisesti perustettuihin yhteissijoitusyrityksiin ja Saksassa perustettuihin ja asuviin yhteissijoitusyrityksiin sovellettavat verojärjestelmät eivät ole yleisesti toisiinsa rinnastettavissa, sillä ensin mainittuja verotetaan yhteisöverojärjestelmässä marginaalituottoja sisältävän verotettavan voiton osalta ja verotus perustuu ennen kaikkea leimaveroon, kun taas viimeksi mainitut on vapautettu tuloverosta ja ilmeisesti myös muista veroista.

Vaikka kantaja ei voi saada palautusta tulon lähteellä (Portugalissa) peritystä verosta asuinvaltioissaan (Saksassa), koska se on verotuksesta vapautettu yhteisö, ei ole osoitettu, etteivät sijoittajat voisi saada takaisin sitä osaa verosta, jota ei palauteta rahastolle.

SEUT 63 artiklalla pyritään varmistamaan pääomien vapaa liikkuvuus Euroopan unionin sisämarkkinoilla sekä sisämarkkinoiden ja kolmansien maiden välillä, ja sillä kielletään kaikki rajoitukset sekä syrjintä, joka johtuu sellaisesta kansallisessa laissa säädetyistä erilaisesta verokohtelusta jäsenvaltioiden tai kolmansien maiden yhteisöjen välillä, jonka johdosta viimeksi mainittujen taloudelliset toimintaedellytykset ovat epäedullisemmat, mikä saattaa estää niitä sijoittamasta Portugaliin.

Käsiteltävässä asiassa ei voida väittää, että tilanteet olisivat objektiivisesti toisiinsa rinnastettavissa, sillä osinkojen verotuksessa noudatetaan erilaisia menettelytapoja eikä mikään viittaa siihen, että EBF:n 22 §:n soveltamisalaan kuuluvien yhteissijoitusyritysten saamiin osinkoihin kohdistuva verorasitus

saattaisi olla pienempi kuin kantajan Portugalissa saamiin osinkoihin kohdistuva verorasitus.

Kyseessä on näennäinen syrjintä kotimaisten yhteisöjen ulkomaisille yhteissijoitusyrityksille jakamien osinkojen verotuksessa, mutta tämä ei ole aineellista syrjintää.

Portugalin lainsäädännön mukaisesti perustettuihin yhteissijoitusyrityksiin sovellettavassa verojärjestelmässä vapautetaan kotimaisten yritysten jakamat osingot verosta, mutta siinä ei estetä verottamasta kyseisiä tuloja joko erikseen verottamalla (yhteisövero) tai leimaverolla, kun kyseiset tulot sisältyvät kyseisten yhteisöjen nettoarvoon, joten ei voida väittää, että kyseisten yhteissijoitusyritysten ja toisissa jäsenvaltioissa perustettujen ja asuvien rahastojen, jotka saavat Portugalista lähtöisin olevia osinkoja, [alkup. s. 6] tilanteet olisivat olennaisesti objektiiviselta kannalta rinnastettavissa toisiinsa.

### Tosiseikat

Asiakirja-aineistoon liitettyjen asiakirjatodisteiden analysoinnin perusteella seuraavat tosiseikat katsotaan toteen näytetyiksi, mistä asianosaiset ovat yksimielisiä:

1. Kantaja on yhteissijoitusyritys, joka on perustettu sopimuksella Saksan lainsäädännön mukaisesti, jonka kotipaikka on Saksassa ja jota hallinnoi sijoitusrahastoja hallinnoiva yritys, jonka kotipaikka on Saksassa; lisäksi kantaja on yhteisöveron osalta verovelvollinen ulkomainen yhteisö, jolla ei ole kiinteää toimipaikkaa Portugalissa.
2. Kyseessä on avoin riippumaton rahasto, joka on perustettu hallinnointiyhtiön, sijoittajien ja arvopapereiden säilytyksestä vastaavan pankin välisellä sopimuksella ja jonka tarkoituksena on pelkästään hallinnoida, hoitaa ja sijoittaa pääomaansa.
3. Kantaja ei ole muodoltaan yhtiö, joten sillä ei ole velvollisuutta ilmoittautua Saksan kaupparekisteriin eikä sillä siten voi olla oikeuksia eikä velvollisuuksia.
4. Siihen sovellettavien Saksan oikeuteen kuuluvien oikeussääntöjen mukaisesti rahaston varat ovat sijoittajien yhteisomistuksessa ja pääoman on sijoittanut hallinnointiyhtiö omissa nimissään.
5. Sijoittajien ostamat osuudet eivät anna niille äänioikeutta eivätkä oikeutta määrätä kantajan varoista, vaan tämä oikeus on vain hallinnointiyhtiöllä; sijoittajilla on oikeus ainoastaan saada osinkoja ja pyytää osuuksiensa takaisinmaksua milloin tahansa.

6. Sekä kantaja että sen hallinnointiyhtiö ovat liittovaltion rahoitusvalvontaviranomaisen (Bundesanstalt für Finanzdienstleistungsaufsicht, BaFin) valvonnassa.
7. Kantajan verotuksellinen asuinpaikka on Saksassa, jossa se on verovelvollinen yhteisöveron osalta, mutta kuitenkin vapautettu siitä yhteisöjen tuloverotuksesta annetun Saksan lain ("German Corporate Income Tax Act") 1 §:n 1 momentin ja sijoitusten verotuksesta annetun Saksan lain ("German Investment Tax Act") 11 §:n 1 ja 2 momentin mukaisesti, mikä estää sitä saamasta palautusta ulkomailla maksetuista veroista kaksinkertaiseen kansainväliseen verotukseen perustuvina hyvityksinä tai tekemästä verojen palauttamista koskevaa hakemusta.

**[alkup. s. 7]**

8. Kantajalla oli vuosina 2015 ja 2016 osuuksia useissa Portugalissa asuvissa yrityksissä, ja näiden Portugalissa omistettujen osuuksien säilyttämisestä vastasi BNP Paribas Securities Services.
9. Kantajan vuosina 2015 ja 2016 saamista osingoista pidätettiin 25 prosentin lopullinen lähdevero yhteisöverolain 87 §:n 4 momentin c kohdan mukaisesti; kokonaismäärältään 39 371,29 euron suuruinen vero tilitettiin valtiolle ohjeen nro 80447153102 (joulukuu 2015) ja ohjeen nro 80460582763 (toukokuu 2016) mukaisesti.
10. Kantaja sai vuodelta 2015 palautusta 5 065,98 euroa Portugalin ja Saksan välisen kaksinkertaisen verotuksen välttämiseksi tehdyn sopimuksen nojalla; kyseisen sopimuksen mukaan osinkojen verokanta on 15 prosenttia.
11. Kantaja teki 29.7.2017 oikaisuvaatimuksen riitauttaakseen tulon lähteellä vuosina 2015 ja 2016 pidätetyt yhteisöverot ja vaati kumoamaan kyseiset verot yhteisön oikeuden rikkomisen perusteella sekä tunnustamaan oikeutensa saada Portugalissa aiheettomasti peritty vero palautetuksi.
12. Oikaisuvaatimusta koskeva hylkäävä päätös annettiin kantajalle tiedoksi 13.11.2018.
13. [Välímiesmenettelyn aloittamista koskeva] [- -] hakemus saapui CAAD:hen 12.2.2019.
14. Kantaja vaatii kyseisten kahden lähdeveron pidätyksen kumoamista jäljellä olevan määrän eli 34 305,31 euron osalta.

**Tosiseikkojen tapahtuma-aikaan voimassa ollut ratkaisun kannalta merkityksellinen Portugalin verolainsäädäntö**

– Veroetuja koskeva säännöstö (Estatuto dos Benefícios Fiscais)

”22 § – Yhteissijoitusyritykset

1. – Tässä pykälässä säädetyn mukaisesti yhteisöverovelvollisia ovat arvopaperisijoitusrahastot, kiinteistösijoitusrahastot, arvopaperisijoitusyhtiöt ja kiinteistösijoitusyhtiöt, jotka perustetaan ja jotka harjoittavat toimintaansa kansallisen lainsäädännön mukaisesti.

--

3. – Verotettavaa voittoa määritettäessä huomioon ei oteta luonnollisten henkilöiden tuloverosta annetun lain 5, 8 ja 10 §:ssä tarkoitettuja tuloja, lukuun ottamatta tuloja, jotka ovat peräisin yhteisöltä, jonka asuin- tai kotipaikka on sellaisessa maassa tai sellaisella alueella, jossa tai jolla sovelletaan selkeästi suotuisampaa verojärjestelmää ja joka on mainittu verotuksesta vastaavan hallituksen jäsenen määräyksellä hyväksytyssä luettelossa [alkup. s. 8], ja kyseisiin tuloihin liittyviä tai yhteisöverolain 23-A §:ssä tarkoitettuja menoja sekä tuloja, mukaan lukien alennukset, ja menoja, jotka liittyvät hallinnointipalkkioihin ja muihin palkkioihin, jotka maksetaan takaisin edellä 1 momentissa mainituille yhteisöille.

--

6. – Edellä 1 momentissa mainitut yhteisöt vapautetaan kunnallisesta ja valtiollisesta voittoverosta (derrama municipal ja derrama estadual).

7. – Edellä 1 momentissa mainittujen yhteisöjen, mukaan lukien yhteisöt, jotka eivät ole oikeushenkilöitä, välisiin sulautumisiin, jakautumisiin tai apportteihin sovelletaan tarvittavin mukautuksin yhteisöverolain 73, 74, 76 ja 78 §:ssä säädettyä, ja apportteihin sovelletaan kyseisen lain 73 §:n 3 momentin mukaista osakevaihtoon sovellettavaa järjestelmää.

8. – Tässä järjestelmässä sovelletaan tarvittavin mukautuksin yhteisöverolain 88 §:ssä säädettyjä erikseen verotettaessa sovellettavia verokantoja.

--

10. – Velvollisuutta yhteisöveron pidättämiseen tulon lähteellä ei ole 1 momentissa mainittujen verovelvollisten saamien tulojen osalta.

--

14. – Edellä 7 momentissa säädettyä sovelletaan siinä mainittuihin liiketoimiin, joissa mukana olevien yhteisöjen kotipaikka, tosiasiallinen johto tai pääasiallinen toimipaikka on Portugalin alueella, toisessa Euroopan unionin jäsenvaltiossa tai Euroopan talousalueella, ja viimeksi mainitussa tapauksessa edellyttäen, että tietojenvaihdon ja perintäavunannon alalla on olemassa Euroopan unionissa sovittua vastaava hallinnollisen yhteistyön velvollisuus.

15. – Edellä 1 momentissa tarkoitettuja yhtiöitä tai rahastoja hallinnoivat yhtiöt ovat yhteisvastuussa hallinnoimiensa yhtiöiden tai rahastojen verovelvoista.



--”.

– Yhteisöverolaki (Código do IRC)

”3 § – Veron peruste

1. – Yhteisövero kannetaan

d) luonnollisten henkilöiden tuloverotuksessa huomioon otettaviin eri luokkiin sisältyvistä tuloista sekä edellisen pykälän 1 momentin c kohdassa mainittujen yhteisöjen, joilla ei ole kiinteää toimipaikkaa tai joilla on kiinteä toimipaikka, johon kyseistä tuloa ei voida kuitenkaan kohdistaa, vastikkeetta saamista pääomanlisäyksistä.

--”.

”4 § – Verovelvollisuuden laajuus

--

**[alkup. s. 9]** 2. – Oikeushenkilöt ja muut yhteisöt, joiden kotipaikka tai tosiasiallinen johto ei ole Portugalin alueella, ovat yhteisöveron osalta verovelvollisia ainoastaan Portugalista saamiensa tulojen osalta.

3. – Edellistä momenttia sovellettaessa Portugalista saaduiksi tuloiksi katsotaan Portugalissa sijaitsevaan kiinteään toimipaikkaan kohdistettavat tulot sekä tämän edellytyksen jäädessä täyttymättä jäljempänä luetellut tulot:

c) seuraavat tulot, joiden velallisen asuinpaikka, kotipaikka tai tosiasiallinen johto on Portugalissa tai joiden maksu voidaan kohdistaa Portugalissa sijaitsevaan kiinteään toimipaikkaan:

3) muut pääomatulot;

--”.

”87 § – Verokannat

--

4. – Niiden yhteisöjen tuloihin, joiden kotipaikka tai tosiasiallinen johto ei ole Portugalin alueella ja joilla ei ole Portugalissa kiinteää toimipaikkaa, johon kyseiset tulot voitaisiin kohdistaa, sovelletaan 25 prosentin yhteisöverokantaa --”.

”88 § – Erikseen verotettaessa sovellettavat kannat

--

11. – Verotettaessa erikseen voittoja, tässä tapauksessa myös pääomatuloja, joita yhteisöveron osalta verovelvolliset yhteisöt jakavat verovelvollisille, jotka on vapautettu kokonaan tai osittain verosta, sovelletaan 23 prosentin verokantaa, jos osinkojen perustana olevat yhtiöosuudet eivät ole olleet keskeytyksettä saman verovelvollisen hallussa tulojen maksuajankohtaa edeltäneen vuoden ajan eikä niitä säilytetä tarpeeksi kauan, jotta kyseinen ajanjakso täytyisi.

--”.

”94 § – Tulon lähteellä pidättäminen

”1. – Yhteisövero pidätetään lähdeverona seuraavista Portugalista saaduista tuloista:

c) pääomatulot, joita ei ole mainittu edellisissä kohdissa, sekä kiinteistötulot, sellaisina kuin ne on määritelty luonnollisten henkilöiden tuloverotusta varten, kun velallinen on yhteisöveron osalta verovelvollinen tai kun tulot maksetaan luonnollisten henkilöiden tuloveron osalta verovelvollisen henkilön yritys- tai ammattitoiminnasta ja asianomainen henkilö on pitänyt toiminnastaan kirjaa tai on siitä kirjanpitovelvollinen;

--

3. – Lähdevero on luonteeltaan veron ennakkomaksu, seuraavia lopullisena verona pidettäviä tapauksia lukuun ottamatta:

[alkup. s. 10] b) kun kyseessä eivät ole kiinteistötulot ja tulonsaajana on ulkomainen yhteisö, jolla ei ole Portugalissa kiinteää toimipaikkaa tai jolla on Portugalissa kiinteä toimipaikka, johon näitä tuloja ei voida kuitenkaan kohdistaa.

--

5 – Edellisessä momentissa säädettyä ei sovelleta veronpidätyksiin, jotka ovat 3 momentissa tarkoitettulla tavalla [– –] lopullisia ja joihin sovelletaan 87 §:ssä ilmoitettuja verokantoja.

6 – Velvollisuus pidättää yhteisövero tulon lähteellä syntyy sinä päivänä, jona luonnollisten henkilöiden tuloverosta annetun lain mukainen vastaava velvollisuus syntyisi tai, jos tällaista ei synny, tulojen maksuajankohtana, ja pidätettävä määrä on tilitettävä valtiolle viimeistään pidätyskuukautta seuraavan kuukauden 20 päivänä luonnollisten henkilöiden tuloverosta annetussa laissa tai sitä täydentävässä lainsäädännössä säädetyn mukaisesti.

--”.

– Leimaverolaki – Yleinen leimaverotaulukko (Código do Imposto do Selo – Tabela Geral)

*”29 – EBF:n 22 §:n soveltamisalaan kuuluvien yhteissijoitusyriytysten kokonaisnettoarvo*

*29.1 – Yhteissijoitusyriytukset, jotka sijoittavat yksinomaan rahamarkkinavälineisiin ja talletuksiin – mainitusta arvosta kolmen kuukauden välein: 0,0025 prosenttia*

*29.2 – Muut yhteissijoitusyriytukset – mainitusta arvosta kolmen kuukauden välein: 0,0125 prosenttia.”*

Edellä esitetyn perusteella yhden hengen [– –] [välimiestuomioistuim] pyytää [– –] Euroopan unionin tuomioistuinta SEUT 267 [– –] artiklan a kohdan mukaisesti ottamaan kantaa seuraaviin ennakkoratkaisukysymyksiin:

1. Onko pääomien vapaata liikkuvuutta koskeva EY 56 artikla (nykyinen SEUT 63 artikla) tai palveluiden tarjoamisen vapautta koskeva EY 49 artikla (nykyinen SEUT 56 artikla) esteenä pääasiassa kyseessä olevan kaltaiselle verojärjestelmälle, josta on säädetty EBF:n 22 §:ssä, jonka mukaan toiseen Euroopan unionin jäsenvaltioon sijoittautuneen, muualla kuin Portugalissa asuvan yhteissijoitusyriytteen portugalilaiselta yriytkseltä saamista osingoista on pidätettävä lopullinen lähdevero, vaikka samaan aikaan Portugalin verolainsäädännön mukaisesti perustetut ja verotuksen kannalta Portugalissa asuvat yhteissijoitusyriytukset voivat saada vapautuksen lähdeveron pidätyksestä tällaisten tulojen osalta?

2. Kun pääasiassa kyseessä olevan kansallisen säännösten mukaan kyseisille ulkomaisille yhteissijoitusyriytksille maksetuista osingoista pidätetään lähdevero ja vain kotimaisille yhteissijoitusyriytksille varataan mahdollisuus saada vapautus lähdeverosta, kohdellaanko siinä [alkup. s. 11] epäedullisemmin osinkoja, jotka maksetaan ulkomaisille yhteissijoitusyriytksille, koska viimeksi mainituilla ei ole mitään mahdollisuutta saada vastaavaa vapautusta?

3. Onko yhteissijoitusyriytsten osuuksien haltijoiden verotusasemalla merkitystä arvioitaessa Portugalin lainsäädännön syrjivyyttä, kun otetaan huomioon, että kyseisen lainsäädännön mukaan i) (kotimaisia) yhteissijoitusyriytksiä ja ii) yhteissijoitusyriytsten osuuksien haltijoita kohdellaan verotuksessa erikseen ja toisistaan erillisinä? Tai kun huomioon otetaan, ettei se, ovatko osuuksien haltijat kotimaisia vai ulkomaisia, muuta kotimaisten yhteissijoitusyriytsten verojärjestelmää tai vaikuta siihen mitenkään, onko mainitun säännösten syrjivyyden selvittämiseksi tehtävässä tilanteiden rinnastettavuuden arvioinnissa tarkasteltava ainoastaan sijoitusvälineen tasolla sovellettavaa verotusta?

4. Onko Portugalissa ja muualla asuvien yhteissijoitusyriytsten erilainen kohtelu hyväksyttävää ottaen huomioon, että Portugalissa asuvat luonnolliset henkilöt tai oikeushenkilöt, jotka omistavat (Portugalissa tai muualla asuvien) yhteissijoitusyriytteen osuuksia, ovat molemmissa tapauksissa niin ikään verovelvollisia (eivät pääsääntöisesti verosta vapautettuja) yhteissijoitusyriytsten

jakaman tuoton osalta siten, että muualla kuin Portugalissa asuvien yhteissijoitusyritysten osuuksien haltijoiden verotus on tiukempaa?

5. Kun huomioon otetaan, että käsiteltävässä asiassa tarkasteltava syrjintä liittyy kotimaisten yhteissijoitusyritysten osuuksiensa haltijoille jakamista osingoista saatavien tulojen erilaiseen verotukseen, onko tuloverotuksen rinnastettavuuden arvioimiseksi lainmukaista ottaa huomioon muut verot, joita yhteissijoitusyritysten tekemien sijoitusten yhteydessä sovelletaan? Onko lainmukaista ja hyväksyttävää ottaa rinnastettavuuden arvioimiseksi huomioon erityisesti pääomasta, menoista tai muista vastaavista kannettujen verojen vaikutus, eikä pelkästään yhteissijoitusyritysten tuloista kannettua veroa, mahdolliset erikseen kannetut verot mukaan lukien?

Ennakkoratkaisunpyynnön esittämisen vuoksi asian käsittely keskeytetään Portugalin siviiliprosessilain (Código de Processo Civil) 269 §:n 1 momentin c kohdan ja 272 §:n 1 momentin mukaisesti ja ennakkoratkaisupyyntöön liitetään jäljennökset [välimiesmenettelyn aloittamista koskevasta] [- -] hakemuksesta sekä vastaajan vastineesta.

Lissabonissa 9.7.2019

Välimies

(Mariana Vargas)