

HÖGSTA FÖRVALTNINGSDOMSTOLENS BESLUT



Mål nr
4890-13

meddelat i Stockholm den 6 december 2013

KLAGANDE

Skatteverket
171 94 Solna

MOTPART



ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Skatterättsnämndens beslut den 12 juni 2013 i ärende dnr 125-11/D, se bilaga

SAKEN

Förhandsbesked angående inkomstskatt

HÖGSTA FÖRVALTNINGSDOMSTOLENS AVGÖRANDE

Högsta förvaltningsdomstolen undanröjer Skatterättsnämndens förhandsbesked och avvisar ansökningen.

Högsta förvaltningsdomstolen förordnar att sekretessbestämmelserna i 27 kap. 1 och 4 §§ offentlighets- och sekretesslagen (2009:400) ska fortsätta att vara tillämpliga på uppgifter som har tagits in i detta beslut utom i fråga om vad som står under rubriken Högsta förvaltningsdomstolens avgörande.

Postadress
Box 2293
103 17 Stockholm

Besöksadress
Birger Jarls torg 13

Telefon
08-561 676 00
E-post:
hogstaforvaltningsdomstolen@dom.se

Telefax
08-561 678 20

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:30

BESLUT

Mål nr 4890-13

YRKANDE M.M.

Skatteverket yrkar att Högsta förvaltningsdomstolen ska överpröva om [REDACTED] [REDACTED] får fast driftställe i Sverige.

Skatteverket anför bl.a. följande. I punkt 8 i kommentaren till artikel 5 i OECD:s modellavtal behandlas uthyrning av industriell, kommersiell eller vetenskaplig utrustning. För att ett fast driftställe ska uppkomma vid uthyrning av en tillgång fordras en stadigvarande plats varifrån uthyrningen sker. Den uthyrda tillgången blir i sig inte ett fast driftställe utan det måste finnas personal vid den stadigvarande platsen som bedriver uthyrningsverksamheten. Motsvarande borde gälla uthyrning av servrar eller tillhandahållande av utrymme på servrar. Ett tillhandahållande av utrymme på en server innebär ju att ett annat företag utnyttjar servern i sin verksamhet på samma sätt som det kan utnyttja ett annat hyrt inventarium i sin verksamhet. Uthyrningstjänsten bör anses utförd där de personer finns som fattar beslut om uthyrningen eller träffar avtal om uthyrningen. [REDACTED] har ingen personal i Sverige. Den tjänst som [REDACTED] tillhandahåller sitt moderbolag, [REDACTED], genom att tillhandahålla utrymme på servern borde därför inte anses utförd från en stadigvarande plats i Sverige.

[REDACTED] anser att bolaget inte har fast driftställe i Sverige i enlighet med vad Skatteverket yrkar i sitt överklagande.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Frågan i målet är om [REDACTED] får ett fast driftställe i Sverige genom att bolaget förvärvar och placerar en server i en hyrd lokal i Stockholm [REDACTED] [REDACTED]

Bestämmelsen om fast driftställe i 2 kap. 29 § inkomstskattelagen (1999:1229) har utformats med artikel 5 i OECD:s modellavtal som förebild. Detsamma gäller bestämmelsen om fast driftställe i det dubbelbeskattningsavtal som Sverige ingått med [REDACTED]. Vid tolkningen av uttrycket fast driftställe bör därför

BESLUT

Mål nr 4890-13

vägledning hämtas ur de kommentarer till modellavtalet som utarbetats inom OECD (jfr t.ex. RÅ 1996 ref. 84).

Av OECD:s kommentarer till artikel 5 framgår bl.a. att ett fast driftställe kan föreligga även om någon personal från företaget inte behövs på plats för att där bedriva affärsverksamheten. Detta gäller för elektronisk handel på samma sätt som det gäller för annan verksamhet där utrustningen drivs automatiskt (punkt 42.6). Automatisk utrustning i allmänhet kommenteras i punkt 10. Där sägs att fast driftställe kan föreligga i de fall då företagets affärsverksamhet bedrivs huvudsakligen med hjälp av automatisk utrustning och personalens verksamhet inskränker sig till att sätta upp, sköta, övervaka och underhålla utrustningen. Fast driftställe föreligger däremot inte om ett företag endast sätter upp t.ex. försäljningsautomater och sedan hyr ut dem till andra företag, men väl om det företag som sätter upp automaterna även driver och underhåller dem för egen räkning.

Om den verksamhet som bedrivs på en viss plats genom datautrustning är begränsad till att vara av förberedande eller biträdande karaktär kan den under vissa förutsättningar undantas från tillämpningsområdet för bestämmelserna om fast driftställe. Om den verksamhet som bedrivs från den stadigvarande platsen för affärsverksamheten i sig utgör en väsentlig och betydande del av företagets verksamhet i sin helhet är det dock inte fråga om sådan förberedande eller biträdande verksamhet som inte anses utgöra ett fast driftställe (se punkterna 24, 42.7 och 42.8).

Av ansökan om förhandsbesked och de kompletteringar som gjorts till denna framgår att [REDACTED] ska äga den aktuella servern. Den ska innehålla mjukvara [REDACTED]

[REDACTED] Mjukvaran ska tillhandahållas av [REDACTED]s moderbolag.

BESLUT

Mål nr 4890-13

Däremot kommer moderbolaget inte att hyra servern eller annan utrustning som förvaras i Sverige. Bolagen kommer inte att ha några anställda i Sverige.

Övervakningen av servern, [REDACTED] kommer att utföras av personal anställd vid huvudkontoret [REDACTED]

Högsta förvaltningsdomstolen gör följande bedömning.

Frågan om ett företags affärsverksamhet kan sägas vara helt eller delvis bedriven från en plats där företaget har utrustning, t.ex. en server, måste bedömas utifrån omständigheterna i det enskilda fallet. För att ett förhandsbesked i ett sådant fall ska kunna lämnas måste de faktiska omständigheter som ska ligga till grund för prövningen redovisas på ett klart och fullständigt sätt.

I överklagandet till Högsta förvaltningsdomstolen argumenterar Skatteverket för att [REDACTED]s tillhandahållande av utrymme på servern närmast är att betrakta som uthyrning av en tillgång till moderbolaget som inte konstituerar fast driftställe för [REDACTED]. Bolaget har inte invänt mot denna beskrivning. Att det är fråga om ett hyresförhållande motsägs dock av de uppgifter som lämnats i ansökan. Det har inte presenterats något beslut eller avtal om hur dispositionsrätten till servern regleras mellan [REDACTED] och dess moderbolag. Det framgår inte heller klart vilket bolags personal som ska övervaka och sköta servern. Någon tillförlitlig bedömning av förhållandena kan därför inte göras i denna del.



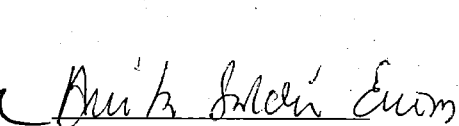
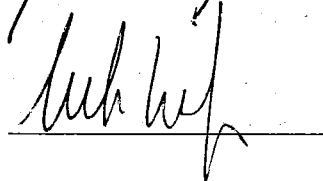
Även uppgifterna om [REDACTED]s verksamhet i övrigt är i vissa avseenden knapphändiga. [REDACTED] har således inte, trots att det efterfrågats av Skatteverket, redovisat om bolaget också har servrar placerade i andra länder som upplåts till moderbolaget eller andra koncernbolag.

De uppgifter som [REDACTED] lämnat utgör därmed inte ett så klart och fullständigt underlag att de kan läggas till grund för bedömningen av om [REDACTED] bedriver

BESLUT

Mål nr 4890-13

någon affärsverksamhet från den plats där servern är placerad. Skatterättsnämndens förhandsbesked ska därför undanröjas.

I avgörandet har deltagit justitieråden Henrik Jermsten, Eskil Nord, Annika Brickman, Anita Saldén Enérus och Christer Silfverberg.

Målet har föredragits av justitiesekreteraren Eva Elvingsson.