

## **Sag vedr. tilbagebetaling af moms på licens**

19. august 2017

J.nr.: 318805

Vi har nedenfor redegjort for muligheden for at rejse et tilbagebetalingskrav og mulig retssag på tilbagebetaling af moms på licens overfor Danmarks Radio.

**Peter Lunau Larsen/Thomas Booker  
Advokat**

### **1. Det materielle spørgsmål**

Bianca Garset

Sekretær

Dir. tlf. 33 34 07 71

EU-Domstolen afsagde dom i juni 2016, om den momsretlige kvalifikation af en radiolicensordning i Tjekkiet.

Den tjekkiske ordning er kendetegnet ved en betalingspligt for alle, der ejer eller er i besiddelse af et radioapparat, og dermed i alt væsentlighed opbygget på samme måde som medielicens i Danmark.

Spørgsmålet i sagen var, hvorvidt det tjekkiske radioselskab var berettiget til at pålægge moms på licensbetalingen. Til sammenligning pålægges der i dag ligeledes moms på licensbetalingen i Danmark.

Generelt fastslår momssystemdirektivet, at der skal afregnes moms af radio og fjernsynsforetagenders virksomhed, med mindre der er tale om offentlige radio- og fjernsynsforetagenders ikke-kommerciel virksomhed. Er der tale om sådanne offentlige radio- og fjernsynsforetagenders ikke-kommerciel virksomhed, er denne virksomhed obligatorisk momsfritaget.

Spørgsmålet i sagen var imidlertid, hvorvidt det tjekkiske radioselskab overhovedet udførte afgiftspligtige transaktioner, idet det kun er sådanne transaktioner, der er omfattet af direktivets anvendelsesområde.

En afgiftspligtig transaktion er kendetegnet ved, at der sker levering mod vederlag.

**DLA Piper Denmark  
Advokatpartnerselskab** (CVR-nummer 35 20 93 52) er en del af det globale advokatfirma DLA Piper, der opererer via flere særskilte juridiske enheder. Vores kontorer i Danmark ligger på Rådhuspladsen 4, 1550 København V, og DOKK1, Hack Kampmanns Plads 2, Niveau 3, 8000 Aarhus C.

På [www.dlapiper.com](http://www.dlapiper.com) findes en liste over kontorer og firmaoplysninger

**Hovedtelefonnummer i Danmark:**  
+45 33 34 00 00

Den helt generelle afgrænsning af hvorvidt en transaktion er momspligtig kommerciel virksomhed eller momsfritaget ikke-kommerciel virksomhed er således ikke relevant i sagen.

Domstolen konkluderede, at det tjekkiske radioselskab slet ikke udførte afgiftspligtige transaktioner, hvorfor licensen i den form, den var opkrævet, ikke var underlagt direktivet, idet finansieringen af radioselskabet skete ved en lovpligtig licens som betales af ejere af radioapparater – *uanset* om ejerne hørte radio eller ej. Det tjekkiske radioselskab havde derfor uberettiget pålagt moms på licensbetalingen.

#### 1.1 Konsekvens for dansk praksis

Som udgangspunkt indebærer EU-domstolens dom, at der ikke kan opkræves moms af den danske ordning.

Et yderligere moment i forhold til en dansk sag om spørgsmålet, er imidlertid, at momssystemdirektivet indeholder en ”stand-still” bestemmelse, der indebærer, at medlemsstaterne kan fortsætte med at lægge moms på visse transaktioner, hvis de havde lagt moms på sådanne transaktioner pr. 1. januar 1978. Denne særbestemmelse hjemler (blandt flere andre særbestemmelser), at medlemsstaterne kan opretholde at pålægge moms på offentlige radio- og fjernsynsforetagenders *ikke-kommercielle* virksomhed, i modsætning til den almindeligt gældende obligatoriske momsfritagelse heraf i momssystemdirektivet.

Det er vores opfattelse, at denne særbestemmelse ikke kan påberåbes af den danske stat, uanset at der blev opkrævet moms på dansk licens før 1978.

Stand-still bestemmelsen er således en undtagelse til direktivets almindelige obligatoriske momsfritagelse for de offentlige organers ikke kommercielle-virksomhed. Den kan derfor ikke udstrækkes til også at tilsidesætte den grundlæggende betingelse om, at transaktionen skal være omfattet af direktivets anvendelsesområde.

Spørgsmålet om rækkevidden af stand-still bestemmelserne i forhold til de grundlæggende betingelser for at en transaktion er omfattet af direktivet er ikke set behandlet før ved EU-domstolen. Ved den tjekkiske sag fastslog EU-domstolen således alene, at licensbetalingen faldt uden direktivet, og dermed aldrig kunne pålægges moms.

Det må forventes, at netop spørgsmålet om rækkevidden af stand-still bestemmelsen i forhold til de grundlæggende betingelser for at en transaktion er omfattet af direktivet, vil blive et centralt omdrejningspunkt i en eventuel retssag om lovligheden af den opkrævede danske moms.

Henset til den klare ordlyd af særbestemmelsen og den klare sammenhæng til de øvrige bestemmelser om radio- og fjernsynsforetagenders momsmæssige behandling, er det vores vurdering af EU-domstolen med overvejende sandsynlighed vil fortolke de gamle stand-still bestemmelser strengt efter deres ordlyd, netop fordi de indeholder undtagelser til det generelle momssystem.

Det er således vores vurdering, at den opkrævede moms af de foretagne licensbetalinger har været uberettigede og dermed kan tilbagesøges.

## 1.2 Forældelse og fri proces

Tilbagebetalingskravet er omfattet af den almindelige tre årige forældelsesregel, som betyder at tilbagebetalingskravet løbende forældes. Forældelsen vil først blive suspenderet ved indlevering af stævning.

Som følge af sagens principielle karakter, er det oplagt at søge fri proces. Konsekvensen heraf er, at staten afholder advokatombkostningerne (både egne og modpartens omkostninger) til at føre sagen.

Peter Lunau Larsen/Thomas Booker