

## Avgörande

En nationell bestämmelse som, i samband med beskattningen av aktieutdelning såsom inkomst av kapital inom ramen för en schablonavkastning beräknad med tillämpning av en viss procentsats på ett underlag som förutom delägarens investerade kapital omfattar en andel av den ersättning som lämnats till arbetstagarna i det utdelande företaget, innebär att ersättningen till arbetstagarna inte får beaktas när den lämnas till arbetstagarna i företags dotterföretag eller filial, som är belägna i ett tredje land, har huvudsakligen inverkan på utövandet av etableringsfriheten i den mening som avses i artikel 43 EG och följande artiklar. Dessa artiklar kan inte åberopas i en situation där ett företag i en medlemsstat etablerar sig i ett tredje land.

(<sup>1</sup>) EUT C 106, av den 30.4.2005.

**Överklagande ingett den 13 februari 2007 av Smanor SA, Hubert Ségaud och Monique Ségaud av den dom som förstainstansrätten (fjärde avdelningen) meddelade den 14 december 2006 i mål T-150/06, Smanor m.fl. mot kommissionen**

**(Mål C-99/07 P)**

(2007/C 170/15)

Rättegångsspråk: franska

## Parter

*Klagande:* Smanor SA, Hubert Ségaud och Monique Ségaud (ombud: advokaterna J.P. Ekeu och L. Roques)

*Övrig part i målet:* Europeiska gemenskapernas kommission

Genom beslut av den 23 maj 2007 ogillade domstolen (sjätte kammaren) överklagandet och förpliktade Smanor SA och Monique Ségaud att bära sina rättegångskostnader.

**Överklagande ingett den 16 april 2007 av France Télécom SA av den dom som förstainstansrätten (femte avdelningen i utökad sammansättning) meddelade den 30 januari 2007 i mål T-340/03, France Télécom SA mot Europeiska gemenskapernas kommission**

**(Mål C-202/07 P)**

(2007/C 170/16)

Rättegångsspråk: franska

## Parter

*Klagande:* France Télécom SA, tidigare Wanadoo Interactive SA (ombud: O.W. Brouwer, H. Calvet, J. Philippe och T. Janssens, avocats)

*Övrig part i målet:* Europeiska gemenskapernas kommission

## Klagandens yrkanden

Klaganden yrkar att domstolen skall

- upphäva den dom som Europeiska gemenskapernas förstainstansrätt meddelat i mål T-340/03, France Télécom SA mot Europeiska gemenskapernas kommission, genom vilken förstainstansrätten ogillade bolagets talan om ogiltigförklaring av Europeiska gemenskapernas kommissions beslut av den 16 juli 2003 om ett förfarande enligt artikel 82 [EG] (ärende COMP/38.233 – Wanadoo Interactive),
- och som en följd härav antingen
  - visa målet åter till förstainstansrätten för ny prövning, eller
  - pröva målet slutligt och därvid ogiltigförklara Europeiska gemenskapernas kommissions beslut av den 16 juli 2003 om ett förfarande enligt artikel 82 [EG] (ärende COMP/38.233 – Wanadoo Interactive), och således bifalla de yrkanden som klaganden framställde i första instans, och
- förplikta Europeiska gemenskapernas kommission att ersätta rättegångskostnaderna.

## Grunder och huvudargument

Klaganden åberopar sju grunder till stöd för sitt överklagande.

Genom den första grunden gör klaganden gällande att förstainstansrätten har åsidosatt sin motiveringsskyldighet både vad avser möjligheten att återhämta förluster, vilken skall bevisas, och vad avser rätten att anpassa sina priser efter konkurrenternas priser, vilken förstainstansrätten har avfärdat utan att lämna någon närmare förklaring.

Genom den andra grunden gör klaganden gällande att förstainstansrätten har åsidosatt artikel 82 EG genom att inte tillåta Wanadoo rätten att i god tro anpassa sig efter konkurrenternas priser. Denna rätt har emellertid slagits fast i såväl kommissionens beslutspraxis och domstolens rättspraxis som doktrinen och av de franska konkurrensmyndigheterna och utgör i övrigt klagandens enda möjlighet att förbli konkurrenskraftig på marknaden.

Genom sin tredje grund gör klaganden gällande att förstainstansrätten likaledes har åsidosatt artikel 82 EG genom att inte ifrågasätta den beräkningsmetod som kommissionen har använt för att beräkna täckningen av kostnaderna, vilken innebar en förvanskning av det underprissättningstest som domstolen kräver. Den metod kommissionen har använt gör det nämligen inte möjligt att utvärdera om de abonnenter som Wanadoo värvat genererade en vinst eller en förlust för bolaget under abonnemangets varaktighet.

Genom sin fjärde grund gör klaganden gällande att förstainstansrätten har åsidosatt artikel 82 EG och sin motiveringsskyldighet genom att slå fast att de kostnader och intäkter som uppstått efter den fastställda överträdelseperioden inte skall beaktas. Kommissionen har nämligen som en följd av denna tidsmässiga begränsning av de intäkter och kostnader som skall beaktas med orätt slagit fast att en överträdelse förelåg.

Genom den femte grunden gör klaganden gällande att förstainstansrätten likaledes har åsidosatt artikel 82 EG och sin motiveringsskyldighet genom att slå fast att en prissättning kan utgöra underprissättning trots att den medför en betydande minskning av det aktuella företags marknadsandel. En sådan prissättning kan nämligen inte anses leda till att konkurrerande företag elimineras.

Genom den sjätte grunden gör klaganden gällande att förstainstansrätten i fråga om den påstådda underprissättningsplanen både har missuppfattat omständigheterna och den bevisning som den haft att bedöma och har åsidosatt artikel 82 EG. Enligt den sistnämnda artikeln krävs nämligen att det finns en objektivt identifierbar plan för att eliminera konkurrenter. Detta krav kan inte under några omständigheter uppfyllas genom ett rent subjektivt synsätt avseende begreppet missbruk av dominerande ställning.

Slutligen gör klaganden genom sin sjunde grund gällande att förstainstansrätten inte endast har åsidosatt artikel 82 EG genom att slå fast att beviset för möjligheten att återhämta förluster inte utgjorde en nödvändig förutsättning för att konstatera att det föreligger en underprissättning, utan likaledes genom att sammanblanda kommissionens bevis för att det är möjligt att återhämta de nämnda förlusterna det aktuella företags bevis för att det inte är möjligt för bolaget att återhämta dessa förluster.

#### Talan väckt den 23 april 2007 – Europeiska gemenskapernas kommission mot Republiken Frankrike

(Mål C-214/07)

(2007/C 170/17)

Rättegångsspråk: franska

#### Parter

Sökande: Europeiska gemenskapernas kommission (ombud: C. Giolito)

Svarande: Republiken Frankrike

#### Sökandens yrkanden

Sökanden yrkar att domstolen skall

— fastställa att Republiken Frankrike, då man inte inom den föreskrivna fristen har verkställt kommissionens beslut av den 16 december 2003 om de stödåtgärder Frankrike har

genomfört för övertagande av verksamhet från företag i svårigheter (Statligt stöd K(2003) 4636)<sup>(1)</sup>, har underlåtit att uppfylla sina skyldigheter enligt artiklarna 5 och 6 av nämnda beslut, enligt artikel 249 fjärde stycket i EG-fördraget och enligt artikel 10 i samma fördrag, och

— förplikta Republiken Frankrike att ersätta rättegångskostnaderna.

#### Grunder och huvudargument

Kommissionen har till stöd för sin talan anfört att svaranden inte gjort vad som krävs för att säkerställa att beslutet verkställs snabbt och effektivt. Detta eftersom det lagstridiga stödet som den franska staten beviljade mer än tre år efter att beslutet antogs inte återbetalats. En sådan situation strider tydligt mot artiklarna 249 fjärde stycket EG och 14.1 och 14.3 i rådets förordning (EG) nr 659/1999 av den 22 mars 1999 om tillämpningsföreskrifter för artikel 93 i EG-fördraget<sup>(2)</sup>.

För perioden efter 1993 kan svaranden inte med framgång åberopa att det förelåg ett absolut hinder för verkställighet av det omtvistade beslutet av den 16 december 2003, eftersom de franska myndigheterna inte vidtagit verkliga åtgärder i syfte att återkräva det omtvistade stödet då besluten om återbetalning inte ens delgavs de berörda företagen. Myndigheterna kan inte heller åberopa svårigheten med att identifiera mottagarna av stödet i fråga eftersom de i egenskap av skattemyndighet enkelt kunde ha fastställt de för mottagarna skattebefriade beloppen.

Under alla omständigheter följer det av domstolens rättspraxis att villkoret att det skall föreligga ett absolut hinder för verkställighet av beslutet inte är uppfyllt då svarandestaten endast underlåtit kommissionen om de rättsliga, politiska och praktiska svårigheter som det innebär att genomföra beslutet om återbetalning av stödet, utan att ha vidtagit någon faktisk åtgärd gentemot de ifrågavarande företagen i syfte att återkräva stödet och utan att ha föreslagit kommissionen några alternativa lösningar för att genomföra beslutet som skulle göra det möjligt att övervinna dessa svårigheter.

<sup>(1)</sup> EUT 2004 L 108, s. 38.

<sup>(2)</sup> EUT L 83, s. 1.

#### Begäran om förhandsavgörande framställd av Verwaltungsgerichtshof (Österrike) den 9 maj 2007 – Jörn Petersen mot Arbeitsmarktservice Niederösterreich

(Mål C-228/07)

(2007/C 170/18)

Rättegångsspråk: tyska

#### Hänskjutande domstol

Verwaltungsgerichtshof