

REVUE DE DROIT ADMINISTRATIF ET DE DROIT FISCAL

REVUE GENEVOISE DE DROIT PUBLIC

77^e année

N^{os} 2-3

2021

La jurisprudence fiscale du Tribunal fédéral en 2019-2020

Robert DANON

*Professeur ordinaire de droit fiscal suisse et international
à l'Université de Lausanne*

et

Thierry OBRIST

*Professeur ordinaire de droit fiscal suisse et international
à l'Université de Neuchâtel, Avocat à Neuchâtel*

Table des matières

1. Impôts sur le revenu et la fortune des personnes physiques	98
TF, 2C_449/2017 du 26 février 2019 [Théorie du triangle ou théorie du bénéficiaire direct] (Daniel de Vries Reilingh)	98
TF, 2C_905/2017 du 11 mars 2019 [Déduction pour enfant de parents séparés : l'année de la majorité de l'enfant] (Daniel de Vries Reilingh)	100
TF, 2C_34/2018 du 11 mars 2019 [scission de sociétés et conséquences fiscales chez les actionnaires personnes physiques] (Denis Berdoz)	102
TF, 2C_1083/2018 du 23 avril 2019 [Qualification commerciale ou privée d'un immeuble dans la fortune du contribuable] (Justin Brodard)	109
TF, 2C_628/2018 du 7 mai 2019 [Une peine conventionnelle est un revenu imposable] (Daniel de Vries Reilingh)	112
TF, 2C_1087/2018 du 29 juillet 2019 [Critères pour conclure à l'absence de valeur locative en cas de mise en vente de l'immeuble] (Martina Danz)	114

TF, 2C_203/2017 du 4 octobre 2019 [Impôt sur la fortune d’une prestation d’assurance pour dommages subis en raison de soins futurs] (Daniel de Vries Reilingh)	118
TF, 2C_102/2019 du 25 novembre 2019 [Conflit entre le gain en capital privé exonéré d’impôt et le revenu imposable provenant d’une activité lucrative indépendante en cas de vente de participations dans une société anonyme par une personne physique] (Ruth Bloch-Riemer)	120
TF, 2C_681/2018 et 2C_692/2018 du 16 janvier 2020 [Art. 20a LIFD ; Transposition ; évasion fiscale ; condition du prêt simulé] (Aurélien Barakat)	122
TF, 2C_137/2019 du 23 janvier 2020 [Déductibilité des frais d’entretien effectifs d’un immeuble sis à l’étranger en l’absence de valeur locative] (Martina Danz)	125
ATF 146 II 97 du 19 février 2020 [Impossibilité de déduire de l’article 21 al. 1 lit b LIFD le principe du rendement hypothétique dans les loyers préférentiels entre proches] (Lea Kramer) (Daniel de Vries Reilingh)	130
Commentaire par Lea Kramer	131
Commentaire par Daniel de Vries Reilingh	135
TF, 2C_522/2018 du 15 avril 2020 [Déduction des contributions au “grand pilier 3a”] (Ruth Bloch-Riemer)	136
TF, 2C_743/2019 du 20 avril 2020 [Art. 16 al. 1 et 3, 20 al. 1 ^{er} let. a et b LIFD ; intérêts courus ; intérêt unique prépondérant sur un prêt ordinaire] (Aurélien Barakat)	139
TF, 2C_777/2019 du 28 avril 2020 [Prestation appréciable en argent, renversement du fardeau de la preuve, théorie du triangle entre associés d’une Sàrl] (Thierry Bornick)	143
TF, 2C_866/2019 du 27 août 2020 [Impôt sur la fortune ; évaluation de titres non cotés] (Fabien Liégeois)	146
TF 2C_346/2020 du 7 octobre 2020 [Art. 16 al. 1 ^{er} LIFD ; utilisation de la méthode mixte dans le cadre de l’estimation du revenu ; abandon de créance par une banque commerciale dans une situation de surendettement] (Aurélien Barakat)	149
TF, 2C_234/2020 du 10 novembre 2020 [Transfert d’une entreprise de personnes à une société de capitaux : respect du délai de blocage de 5 ans] (Thierry De Mitri)	151

TF, 2C_419/2020 du 23 novembre 2020 [Commerce professionnel d'immeubles et produit d'activité lucrative indépendante – Gain en capital privé exonéré] (Fanny Combe)	155
2. Impôt sur le bénéfice et le capital des personnes morales	158
TF, 2C_119/2018 du 14 novembre 2019 [Actions propres et impôt sur le capital] (Thierry De Mitri).	158
TF, 2C_793/2017 du 28 janvier 2020 [Report de pertes de sept ans – calcul du report de pertes] (Daniel de Vries Reilingh) . .	162
TF, 2C_1050/2019 du 22 juillet 2020 [Exonération fiscale en raison d'un but de service public ou d'utilité publique] (Thierry De Mitri)	164
TF, 2C_181/2020 du 10 août 2020 [Taux d'intérêt applicable entre une société holding et sa filiale] (Thierry De Mitri)	169
3. Impôt sur les successions et les donations	174
ATF 146 II 6 du 31 janvier 2020 [Délimitation entre les notions de donation au sens de l'art. 24 let. a LIFD et de subsides provenant de fonds publics ou privés au sens de l'art. 24 let. d LIFD] (Fabien Liégeois)	174
TF, 2C_32/2020 du 8 juin 2020 [Qualification en donation ou en revenu de versements reçus d'un gouvernement étranger] (Thierry Obrist)	176
4. Double imposition internationale	181
TF, 2C_209/2017 du 16 décembre 2019 (partiellement publié in ATF 146 I 105) [art. 10 § 2 CDI CH-LUX, clause du bénéficiaire effectif; protection de la confiance fondée sur une circulaire administrative] (Benjamin Malek)	181
TF, 2C_748/2018 du 21 février 2020 [répartition du droit de taxer des pensions – CDI-LKL et CDI-PHL] (Ruth Bloch-Riemer)	187
TF, 2C_354/2018 du 20 avril 2020 [Abus de CDI, principe de l'interprétation concordante, art. 15 § 1 AFisE] (Benjamin Malek)	190
TF, 4 2C_417/2019 du 13 juillet 2020 [Qualité de partie de la banque, CDI CH – F] (Philippe Mantel)	196
TF, 2C_537/2019 du 13 juillet 2020 [portée du principe de spécialité, CDI CH – US] (Philippe Mantel)	197

ATF 146 I 172 du 13 juillet 2020 [garanties procédurales des tiers non visés, CDI CH – ES] (Philippe Mantel)	198
5. Entraide administrative internationale en matière fiscale	199
ATF 145 II 112 du 1er février 2019 [Pertinence d’informations relatives au statut fiscal de la personne concernée] (Cédric Ballenegger) (Philippe Mantel)	199
Commentaire de Cédric Ballenegger	200
Commentaire de Philippe Mantel	201
TF, 2C_615/2018 du 26 mars 2019 [Pertinence vraisemblable (CDI CH-NL)] (Philippe Mantel)	203
ATF 145 II 119 du 13 mai 2019 [Mode de notification des avis du SEI] (Cédric Ballenegger) (Philippe Mantel)	205
Commentaire de Cédric Ballenegger	205
Commentaire de Philippe Mantel	207
TF, 2C_764/2018 du 7 juin 2019 [Conflit de résidence (CDI CH-E)] (Philippe Mantel)	208
ATF 146 II 150 du 26 juillet 2019 [requête collective, CDI CH – F] (Philippe Mantel)	210
TF, 2C_1037/2019 du 27 août 2020 [Assistance administrative internationale, interprétation d’une demande de renseignements, notion de « held by »] (Christian Chillà)	212
TF, 2C_703/2019 du 16 novembre 2020 [Assistance administrative internationale, moment déterminant pour l’analyse du principe de subsidiarité] (Christian Chillà)	217
6. TVA	223
TF, 2C_488/2017 du 9 avril 2019 [Qualification des certificats de réduction des émissions de CO2] (Sandrine Bonvin)	223
TF, 2C_767/2018 du 8 mai 2019 [Notion de représentation directe] (Per Prod’hom)	224
TF, 2C_943/2017 du 17 juillet 2019 [Représentation directe/indirecte. Exclusion du champ de l’impôt pour une société suisse qui met en relation des investisseurs avec des institutions financières étrangères pour l’achat de titres ?] (Per Prod’hom) (Cédric Ballenegger)	226
Commentaire de Per Prod’hom	227
Commentaire de Cédric Ballenegger	227

TF, 2C_1096/2018 du 19 septembre 2019 [Activité d'intermédiaire dans le domaine de la distribution de produits financiers structurés] (Per Prod'hom)	229
TF, 2C_323/2019 du 20 septembre 2019 [Rapport d'échange prestations entre des collectivités publiques et un triage forestier] (Sandrine Bonvin)	231
TF, 2C_161/2019 du 8 octobre 2019 [Cours de Pole Dance reconnus comme des prestations exclues du champ de l'impôt] (Sandrine Bonvin)	233
7. Impôt anticipé	235
TF 2C_1052/2019 du 18 mai 2020 [Art. 23 al. 1 ^{er} et 2 LIA ; déclaration du revenu soumis à l'impôt anticipé ; droit à la récupération de l'impôt anticipé sous l'angle du nouveau droit ; critère de la négligence] (Aurélien Barakat)	235
8. Impôt sur les gains immobiliers et droit de mutation	237
TF, 2C_674/2018 du 18 décembre 2018 [Droit de mutations, notion de restructuration et d'exploitation dans le cadre d'un transfert de patrimoine au sens de l'art. 69 LFus] (Fanny Combe)	237
TF, 2C_643/2017 du 15 janvier 2019 [Transfert économique d'une société immobilière sous l'angle des droits de mutation] (Justin Brodard)	239
TF, 2C_704/2019 du 11 février 2020 [Report de l'impôt sur les gains immobiliers, acquisition croisée et identité du propriétaire] (Christian Chillà)	242
9. Procédure fiscale	248
TF, 2C_351/2019 du 26 septembre 2019 [Restitution d'impôts perçus en trop aux époux séparés] (Daniel de Vries Reilingh)	248
TF, 2C_299/2020 du 23 avril 2020 [Demande de restitution de délai dans le cadre de la responsabilité fiscale solidaire] (Fanny Combe)	250
10. Autres	252
TF, 2C_849/2018 du 18 septembre 2019 [Déductibilité d'un rachat à la suite d'un divorce] (Fabien Liégeois)	252

TF, 2C_29/2017 du 4 novembre 2019 [Rachat suivi d'un retrait en capital en lien avec l'encouragement de l'accession à la propriété du logement] (Fabien Liégeois)	255
TF, 2C_1009/2019 du 16 décembre 2019 [Déductibilité fiscale de l'indemnité pour résiliation anticipée d'un emprunt hypothécaire] (Daniel de Vries Reilingh)	258

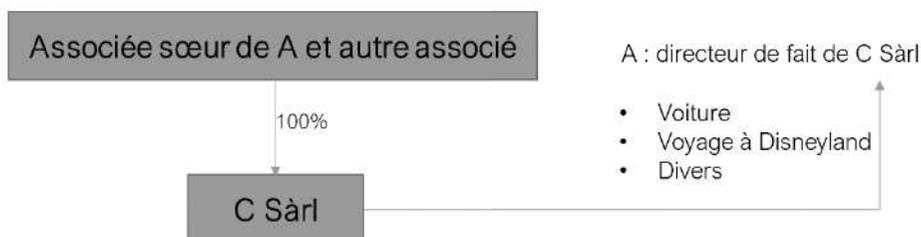
1. Impôts sur le revenu et la fortune des personnes physiques

TF, 2C_449/2017 du 26 février 2019 [Théorie du triangle ou théorie du bénéficiaire direct] (Daniel de Vries Reilingh)

1.1. Faits

L'autorité fiscale bernoise a ouvert une procédure de rappel d'impôts et une procédure de soustraction d'impôts contre A qui a reçu durant l'année 2005 différentes prestations de la société C Sàrl : un voyage en famille à Disneyland Paris, le paiement du leasing de la BMW conduite à l'époque par sa partenaire et donc utilisée par cette dernière à des fins privées et une chaîne HiFi. Les parts sociales de ces Sàrl n'étaient cependant pas détenues par A, mais par sa sœur et un autre associé.

De manière schématique la situation s'est ainsi présentée comme suit :



La procédure de rappel d'impôts et la procédure de soustraction ont été séparées ; la procédure de rappel d'impôts a été suspendue. La Commission des recours en matière fiscale du canton de Berne a annulé les prononcés d'amendes pour soustraction d'impôts. L'Intendance des impôts du Canton de Berne a interjeté recours au Tribunal administratif du Canton du Berne qui a rejeté le recours ; elle a recouru au TF.

1.2. Considérants du Tribunal fédéral

Devant le Tribunal fédéral s'est posée la question de savoir si c'est bien A qui a bénéficié des prestations de C Sàrl – en application de la