



ADVISORY[®]

INDEPENDENT TAX CONSULTING



Fagligt Netværk 13-06-17



ADVISORY[®]

INDEPENDENT TAX CONSULTING

Seneste TP afgørelser

Seneste TP afgørelser

Forhøjelse af skattepligtig indkomst

- SKM 2016.436.LSR (skatteyder fik medhold)
- SKM 2017.187.LSR (skatteyder fik medhold – dissens)
- SKM 2017.115.LSR (skattyder fik medhold)

Bøde grundet for sen indsendelse/mangelfuld dokumentation

- SKM 2017.216.BR (bødepålæg)
- SKM 2017. 227.ØLR (bødepålæg)

SKM 2016.436.LSR

Transfer pricing forhøjelse for 2005 og 2006

- Kendelse fra 16/12-15 – offentliggjort 3/10-16.
- SKATs afgørelse.
 - Skønsmæssig forhøjelse grundet mangelfuld TP-dokumentation.
- LSRs kendelse.
 - Nedsætter SKATs afgørelse til 0.
 - Selskabet har fremlagt så meget dokumentation, herunder sammenlignelighedsanalyser, at SKAT skal sandsynliggøre, at selskabets priser vedrørende de omhandlede IAA-aktiviteter ikke overholder armslængdeprincippet i ligningslovens § 2.

SKM 2016.436.LSR

LSRs kendelse

- Var selskabets TP-dokumentation tilstrækkelig?
 - Mulighed for skøn ved manglende el. mangelfuld TP-dokumentation, jf. SKL § 5, stk. 3.
 - Ja – selskabets TPD var efter LSRs opfattelse tilstrækkelig.
 - Ingen sondring mellem oprindelig TPD og efterfølgende materiale.
- Var SKATs forhøjelse tilstrækkeligt begrundet?
 - Nej – ej på tilstrækkeligvis dokumenteret, at selskabets sammenlignelighedsanalyse var behæftet med så store usikkerheder, at den ikke kunne lægges til grund og derfor ikke sandsynliggjort, at selskabets priser var i strid med AL-princippet.
 - Konkret vurdering.

SKM 2016.436.LSR

Relevante transaktioner

- Global koncern – konsulenttydelser.
 - "Skalerbare, standardiserede processor, metoder og værktøjer samt specialiserede forretningsproces- og teknologikompetencer" – bygger på gruppens immaterielrettigheder og medarbejderekspertise.
- IAA-aftale – International Assignment Agreement.
 - Mulighed for at trække på medarbejdere på tværs af grænserne.
 - Honorar baseret på TNMM (avance mark-up baseret på bruttoavance).
- Vikarbureau / specialiseret arbejdskraft – hvad gik diskussionen ud på?
 - Omkostninger.
 - Sammenlignelige virksomheder.

SKM 2017.187.LSR

Transfer pricing forhøjelse for 2006-2010

- Kendelse fra 16/12-15 – offentliggjort 13/3-17.
- SKATs afgørelse.
 - Skønsmæssig forhøjelse grundet mangelfuld TP-dokumentation.
- LSRs kendelse.
 - Selskabet har fremlagt så meget dokumentation, herunder sammenlignelighedsanalyser, at SKAT skal sandsynliggøre, at selskabets priser vedrørende de omhandlede transaktioner ikke overholder armslængdeprincippet i ligningslovens § 2 (enighed).
 - Nedsætter SKATs afgørelse til 0 (disens).

SKM 2017.187.LSR

LSR's retsmedlemmer er enige om følgende:

- Der er ikke hjemmel til at foretage korrektion efter SKL § 3B, stk. 8 (nu stk. 9).
- Selskabets TP-dokumentation var tilstrækkelig.
 - Heller ikke bestridt af SKAT.
- Selskabets anvendte metode (TNMM) og er den bedst anvendelige ved sammenlignelighedsanalysen.
 - SKAT tog udgangspunkt i samme metode og har ikke foretaget en korrektion baseret på en anden metode.
- Det lægges til grund, at SKAT er enig i selskabets valg af sammenlignelige selskaber.
 - SKAT har ikke korrigeret eller kommenteret de i databaseundersøgelsen udvalgte selskaber.

SKM 2017.187.LSR

LSRs kendelse (uenighed)

- Sammenlignelighedsanalysen - afskrivninger på goodwill skal ikke indgå som omkostning i selskabets driftsresultat.
 - Regnskabsmæssig goodwill (913 mio) er opstået ved opkøb af selskab (forskellen mellem bogført egenkapital og prisen for selskabet) -> relateret til kapitalinteresser og har ingen driftsmæssig betydning.
 - Ved fusion efter sammenlægningsmetoden overføres goodwill til det fortsættende selskab -> fortsat resultat af kapitalinteresser og ikke et udtryk for tilkøb af et driftsrelateret aktiv.
 - -> har ikke betydning for driften og dermed omsætningen.
- Der tages ikke stilling til, om omkostninger til IT-system i 2006 skal medtages, da selskabets resultat falder indenfor benchmark i begge tilfælde.

SKM 2017.115.LSR

Transfer pricing forhøjelse for 2006-2009

- Kendelse fra 15/12-16 – offentliggjort 24/2-17
- SKATs afgørelse
 - Skønsmæssig forhøjelse grundet mangelfuld TP-dokumentation.
- LSRs kendelse
 - SKAT var berettiget til at foretage en skønsmæssig vurdering.
 - SKATs skøn var i overensstemmelse med OECD PE report.
 - Selskabet havde i tilstrækkelig grad godtgjort at SKATs skøn skulle ændres.
 - Nedsætter SKATs afgørelse, men resulterer i samlet indkomstforhøjelse.

SKM 2017.115.LSR

LSRs kendelse

- Selskabets TP-dokumentation var ikke tilstrækkelig
 - Dokumentationen for de relevante år havde væsentlige mangler.
 - Lagt vægt på, at der manglede en sammenlignelighedsanalyse.
 - Lagt vægt på, at selskabet ændrede TP metode og funktions- og riskobeskrivelserne i 2011 – også gældende for 2006-2009.
- Selskabets TP-metode kunne ikke godkendes
 - Allokering af indkomst til PE baseret på konkret omsætning i Land Y1 samt skønnet andel af de danske produktionsomkostninger, afholdt i Danmark.
 - Da der ikke er produktion i Land Y1, er denne metode ikke i overensstemmelse med OECD PE report.

SKM 2017.115.LSR

LSRs kendelse

- SKATs skønsmæssige vurdering skulle ændres.
 - Selskabet har i tilstrækkelig grad godtgjort, at det faste driftssted har funktioner og risici der i højere grad er sammenlignelige med de selskaber i SKATs benchmark-analyse, der er placeret øverst i intervallet.
 - Benchmark med 8 selskaber.
 - 7 ud af 8 selskaber solgte byggematerialer til private kunder.
 - De 7 byggemarkeder solgte også andre former for byggemateriale med lav avance.
 - Den 8. virksomhed solgte tilsvarende produkt, men billigere og af lavere kvalitet.
 - Rimelig aflønning (TNMM) 20,1% af driftsomkostninger – SKAT: mark-up på 14,4 % af driftsomkostningerne.

SKM 2017.216.BR

Bødeudmåling for indkomstårene 2009-2012

- Dom fra 30/9-16 – offentliggjort 23/3-27 (prøvesag)
- Byrettens dom.
 - Dokumentation var ikke tilstrækkelig.
 - Materialet ikke var opdateret siden 31/12-2007.
 - Materialet indeholdte ikke de anførte bilag om koncernenes opbygning mv.
 - Tillægges ikke betydning at selskabet har korrespondance med SKAT inden udløb af de 60 dage.
 - Selskabets revisor indsendte tilstrækkelig TP dokumentation 27/2-2014.
 - Manglende overholdelse anses for groft uagtsomt.
- Bødeudmåling
 - 125.000 kr. pr. indkomstår, da egnet dokumentation efterfølgende er fremsendt.
 - Bøden nedsættes til 250.000 kr., da tiltalte anses for at have samarbejdet og bidraget til fremskaffelse af oplysning til SKAT.

SKM 2017.227.ØLR

Bødeudmåling for indkomstårene 2009-2012

- Dom fra 30/9-16 – offentliggjort 23/3-27 (prøvesag)
- Byrettens dom.
 - Dokumentationskravene var ikke opfyldt.
 - SKATS anmodning var blevet væk internt.
 - Revisor fremsendte regnskabsoplysninger til SKAT før anmodningen herom (men efter fristen).
 - Manglende overholdelse anses for groft uagtsomt.
- Bødeudmåling
 - 125.000 kr. pr. indkomstår, svarende til de sparede omkostninger ved ikke at lave dokumentationen.
 - Samlet bøde på 500.000kr., da ingen formildende eller skærpede omstændigheder.
- Østre Landsrets dom
 - Nedsætter bøden til 250.000 kr., da der er tale om én overtrædelse vedrørende fire år.

OECD–multilateralt instrument

- BEPS – opfølging.
- Offentliggjort den 24. november 2016.
- Underskrevet i Paris den 7. juni 2017.

OECD - multilateralt instrument

- BEPS - Aktion 15
 - Del af handlingsplanen fra 2013.
 - Sigte: Let implementering af alle BEPS-ændringer.
 - Forudså samtidig øget antal af konflikter.
- Oktober 2015
 - Offentliggørelse af alle BEPS-rapporter.
 - Mandat til videre arbejde med aktion 15.
 - 20 lande var villige til voldgiftsmulighed.
- Hvad er nyt?
 - 68 lande har underskrevet, 9 givet officielt tilsagn.
 - Position papers offentliggjort fra alle underskrivende lande.

OECD - multilateralt instrument

- Hvornår får det virkning?
 - OECD satser på, at have modtaget 5 implementeringsinstrumenter inden 30. September.
 - I så fald, ikrafttræden for kildeskatbestemmelser fra 1/1 og resterende fra 1/7-2018.
- Hvem er med?
 - 100 lande har deltaget i arbejdet med det multilaterale instrument.
 - 20 lande har tidligere tilkendegivet, at de gerne ville have en voldgiftsbestemmelse / 27 lande har været med i dette arbejde (voldgift).
 - 25 har vedtaget muligheden for voldgift (Mandatory arbitration).



- Hvordan skal det fungere?
 - Ændrer anvendelsen af de eksisterende dbo'er.
 - Fungere sideløbende med dbo'erne.
 - Dvs. ej konsoliderede dbo'er mm. landene selv udarbejder disse.
 - Landene laver lister over hvilke dbo'er, der er med og hvilke bestemmelser, som de eksplicit ikke ønsker at anvende. Dertil mulighed for at tilvælge voldgift.

OECD - multilateralt instrument

- Hvad er med?
- Aktion 2 – “hybrid mismatches”.
 - Artikel 3-5.
- Aktion 6 – “treaty abuse”.
 - Artikel 6-11 (PPT, begrænset LOB mv).
- Aktion 7 – “artificial avoidance of PE”.
 - Artikel 12-15.
- Aktion 14 – “dispute resolution”.
 - Artikel 16-26 (forbedringer af MAP samt voldgiftsbestemmelse).

OECD - multilateralt instrument

- Hvilken version har Danmark adopteret?
- GAAR og forbedring af MAP.
 - Artikel 7 og 16-17.
- Artikel 7 – “treaty abuse”.
 - PPT med supplerende *limited limitation of benefits*.
- Artikel 16 og 17 – MAP og korresponderende justeringer.
 - Har vedtaget artiklerne for DBO'er, der ikke allerede har en lignende bestemmelse.
 - Ift. Art. 16 har alle omfattende DBO'er en tilsvarende bestemmelse.
 - Omvendt ved art. 17, hvor omtrent halvdelen af de indkluderede DBO'er har en bestemmelse svarende til instrumentets minimumskrav.

OECD - multilateralt instrument

- Voldgiftsbestemmelse:
 - Kræver til-/fravalg – både med hensyn til hvilke emner og hvilke lande, som er omfattet .
- Bl.a. tilvalgt af Tyskland, Belgien, Canada, Italien, Schweiz.
- Minder om forløbet efter voldgiftskonventionen.
 - 2 år til MAP.
 - Resultatet binder mm. der kan nås anden løsning, skatteyder ikke accepterer eller fortsætter national klage.



ADVISORY®

INDEPENDENT TAX CONSULTING

ØVRIGE

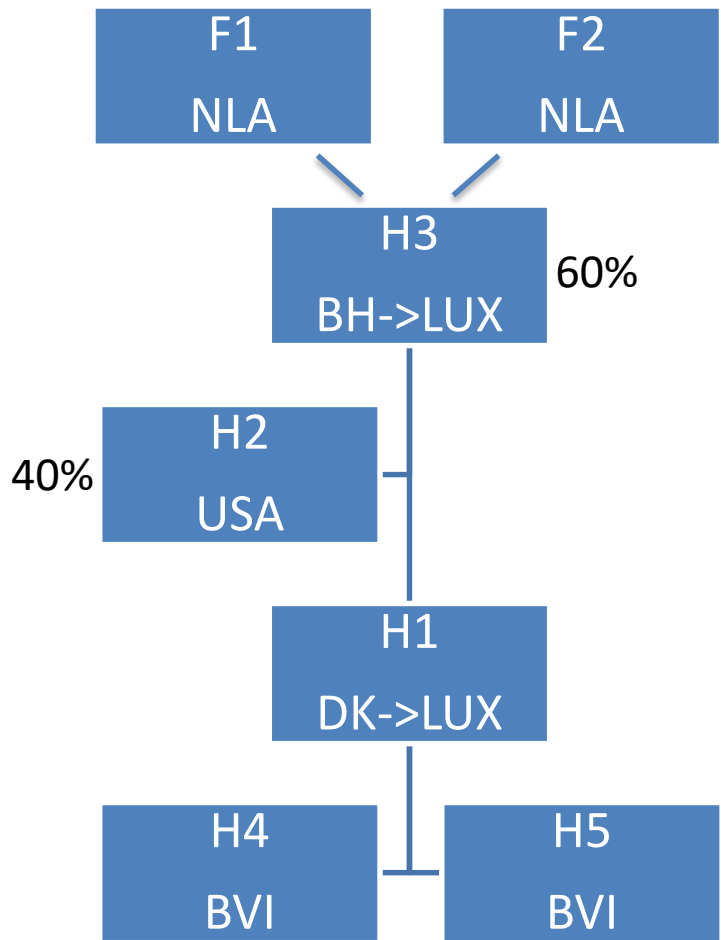
SKM2017.333SR

Bindende svar vedr. LL § 3

Spørgsmål: Kan det bekræftes, at der ikke er begrænset skattepligt til Danmark for H1 ApS' aktionærer efter selskabsskattelovens § 2, stk. 1, litra c ved selskabets flytning til Luxembourg?

Svar: Skatterådet kunne ikke bekræfte, at alle aktionæerne i H1 ApS var fritaget for begrænset skattepligt efter reglerne i SEL § 2, stk. 1, litra c.

Koncernens ejerstruktur



Ny omgåelsesklauseul

Ny LL § 3

- Lovfæstet international omgåelsesklauseul
- Implementerer ændringen til moder-/datterselskabsdirektivet, men udvider samtidig klausulen til også at gælde for rente-/royaltydirektivet og fusionsskattedirektivet.
- Omgåelsesklauseul gældende for DBO'er
- Virkning fra og med den 1. maj 2015

Betingelser (stk. 1):

- Svarer ordret til formuleringen i moder-/selskabsdirektivet
- Arrangementer eller serier af arrangementer,
- Der er tilrettelagt med det hovedformål, eller der som et af hovedformålene
- Har opnået en skattefordel,
- Som virker mod indholdet af eller formålet med direktiverne, og
- Som ikke er reelle under hensynstagen til alle relevante faktiske forhold og omstændigheder.

Betingelser (stk. 3):

- Rimeligt at fastslå,
- Under hensyn til alle relevante faktiske forhold og omstændigheder,
- At opnåelsen af fordelene er et af de væsentligste formål,
- I ethvert arrangement eller enhver transaktion, som direkte eller indirekte medfører fordelene.
- Medmindre det godtgøres, at indrømmelsen af fordelene under disse omstændigheder vil være i overensstemmelse med indholdet af og formålet med den pågældende bestemmelse i overenskomsten.

SKM2017.339.ØLR

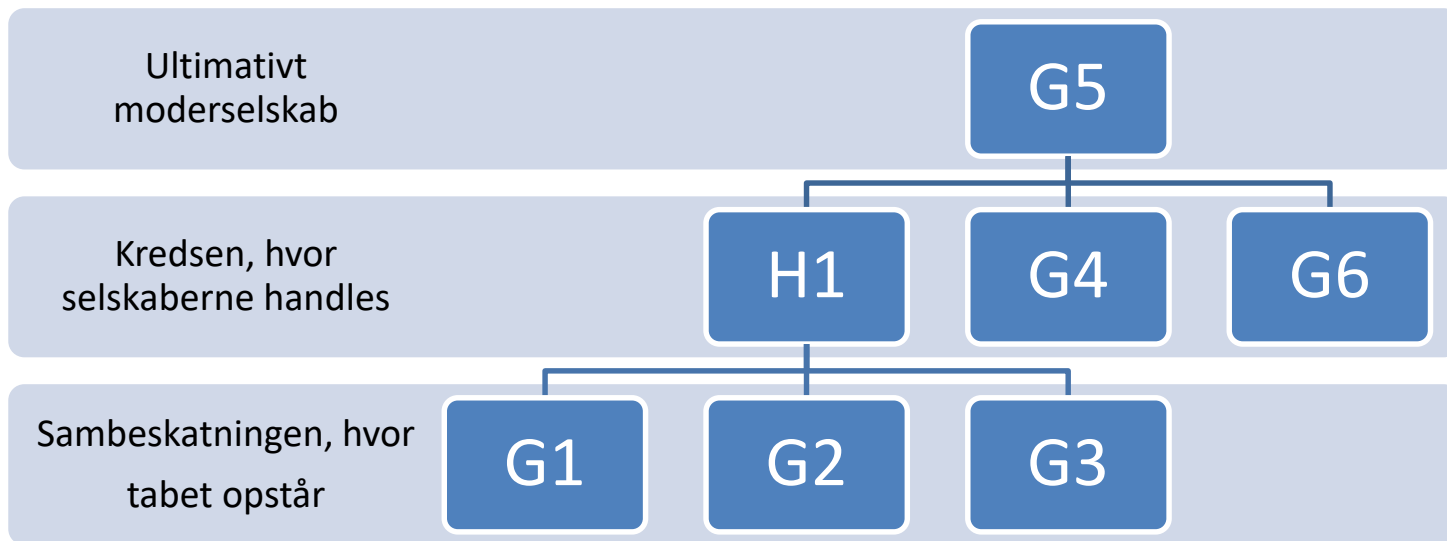
Skattearrangement, jf. dagældende ABL § 6

- Er afsagt i forlængelse af SKM2014.422HR. Dommen er anket til Højesteret.
 - En koncern havde konstrueret tab på valutaterminskontrakter i en sambeskatning, ved at indgå kortfristede, og modsatrettede, valutaterminskontrakter således, at tre datterselskaber "vandt" og tre datterselskaber "tabte".
 - Koncernen solgte dernæst "taber"-selskaberne ved en koncernintern transaktion, og opnåede derved fradragsberettiget avancetab, da kapitalandelene havde været ejet i under tre år, jf. dagældende ABL § 6.

SKM2017.339.ØLR

- Landsskatteretten fandt, at Højesteret i SKM2014.422HR havde fastslået, at fradragsbegrænsningen skulle opgøres på én bestemt måde, således, at anskaffelsessummen på aktierne skulle nedsættes med et beløb svarende til de kapitaludvidelser, som var foretaget for at dække tabene på valutaterminerne i de tabende selskaber.
- Østre Landsret tilsidesatte dette synspunkt, hvorfor anskaffelsessummen på aktierne i stedet skulle nedsættes med et beløb svarende til tabene på valutaterminerne.

SKM2017.339.ØLR





ADVISORY®

INDEPENDENT TAX CONSULTING

EU's Tvistløsningsdirektiv



ADVISORY®

INDEPENDENT TAX CONSULTING

JAKOB BUNDGAARD

MANAGING DIRECTOR
HONORARY PROFESSOR, M.SC., PH.D

KATJA DYPPEL WEBER

ASSOCIATE PARTNER
ASSOCIATE PROFESSOR, M.SC., PH.D

LARS BO AARUP

ASSOCIATE
LL.M.

CORIT ADVISORY P/S
LYNGBY HOVEDGADE 17, 2. SAL
2800 KONGENS LYNGBY
DENMARK

WWW.CORIT-ADVISORY.COM

P: +45 40 42 22 84
E: JB@CORIT.DK