



ADVISORY<sup>®</sup>

INDEPENDENT TAX CONSULTING



## IMPLEMENTING AF EUs ANTI-TAX-AVOIDANCE DIREKTIVE(R)

# Agenda

- Generelt om ATA-direktiverne
- De enkelte værnsregler
  - Rentebegrænsning
  - Hybride mismatches
  - Exitbeskatning
  - CFC-beskatning
- Afsluttende bemærkninger

# Baggrund

- Fastsætte regler for at øge det gennemsnitlige niveau af beskyttelse mod aggressiv skatteplanlægning i det indre marked.
- EU's "Anti-Tax-Avoidance-Pakken" blev præsenteret d. 28. januar 2016:
  - Pakken:
    - Recommendation on Tax Treaties
    - Amended Directive on mandatory exchange of information (CbC)
    - External Strategy for Effective Taxation
    - Anti-Tax-Avoidance Directive (ATA-Directive)
- ATAD I vedtaget af Rådet d. 12 juli 2016 med implementering senest d. 1. januar 2019 (udgangspunkt).
- EU's lovgivningsmæssige respons mod aggressive skatteplanlægning.

# Minimumsdirektiv

- **Anvendelsesområde:**
  - ATA-direktiverne anvendes på alle skattesubjekter, som er selskabsskattepligtige i en eller flere medlemsstater, herunder faste driftssteder i en eller flere medlemsstater for enheder, der er skattemæssigt hjemmehørende i et tredjeland.
- **ATA-direktiverne er minimumsdirektiver**
  - MS er således forpligtigt til – som minimum – at sikre, at selskaber og faste driftssteder ikke har en bedre skattemæssig stilling, end hvad direktiverne foreskriver ift.:
    - Rentefradrag
    - Hybride mismatch
    - Exitbeskatning
    - CFC beskatning
    - GAAR
  - MS må derimod gerne have strengere værneregler.



ADVISORY®

INDEPENDENT TAX CONSULTING

# Rentefradrags- begrænsning

# Rentefradragsbegrænsning

- Meget fokus i Danmark siden 2006, men også en (delvis) international tendens.
- ATAD I (art. 4) følger i høj grad OECD BEPS 4.
- Minimumskrav I ATAD I:
  - Earning-based regel
  - Max 30% af EBITDA
  - Bred definition af “overskydende låneomkostninger”
  - Mulighed for carry forward og carry back
  - Exemptions
    - De minimis på 3 mEUR
    - Stand-alone entity
    - Group ratio rule eller equity escape rule
- ATAD I har nødvendiggjort visse justeringer af de danske regler og overvejelser om helt grundlæggende justeringer.



ADVISORY®

INDEPENDENT TAX CONSULTING

# Rentefradragsbegrænsning

Før:

- Thin capitalization
- Asset-based
- Earning-based



ADVISORY®

INDEPENDENT TAX CONSULTING

# Rentefradragsbegrænsning

Efter:

- Thin capitalization
- Asset-based
- Earning-based



# Rentefradragsbegrænsning

- Ændringerne begrænset til SEL § 11 C.
  - Gældende rentelofts- og tynd kap.-regler opretholdes, mens EBIT-reglen "erstattes" af en ny EBITDA-regel.
  - Selskaber kan herefter maksimalt reducere den skattepligtige indkomst med "overskydende låneomkostninger" svarende til 30% af EBITDA.
    - Fra 80% af EBIT til 30% af EBITDA.
    - Fra "NFU" til "overskydende låneudgifter".
    - Grundbeløb på 22.313.400 DKK.
    - "Group escape clause".
    - Fradragsbegrænsede overskydende låneudgifter kan fremføres ubegrænset.
    - "Overskudslånekapacitet" kan fremføres i fem år.
  - Opgøres obligatorisk på dansk sambeskatningsniveau.
  - Finansielle selskaber undtages for den nye EBITDA-regel.
  - Virkning for indkomstår der starter 1. januar 2019.



ADVISORY<sup>®</sup>

INDEPENDENT TAX CONSULTING

# Hybride Mismatch

# Hybride Mismatch

- ATAD II følger i høj grad OECD BEPS 2.
- ATAD II regulerer følgende mismatch:
  - Double deduction
  - Deduction no inclusion
  - Imported mismatch
  - Disregarded PE income
  - Hybrid transfer
  - Reverse hybrid
  - Tax residency mismatch
- ATAD II har nødvendiggjort justeringer af de danske regler.

# Hybride Mismatch

- Gældende danske regler:
  - Hybride enheder – SEL § 2 A
  - Omvendte hybride enheder – SEL § 2 C
  - Hybride finansielle instrumenter – SEL C § 2 B og SEL § 13, stk. 1, nr. 2
  - Dobbelt fradrag – LL § 5 G og SEL § 31, stk. 2
- Nye danske regler:
  - Nye regler om hybride mismatch med virkning fra 1. januar 2020.
  - De nye danske regler lægger sig tæt op ad ATAD.

# Hybride Mismatch

- Tre nye bestemmelser i SEL:
  - § 8 C – en lang række definitioner (bl.a. i stk. 1, nr. 1-17!!!)
  - § 8 D – retsvirkninger ved hybride mismatch
  - § 8 E – retsvirkninger ved mismatch pga. dobbeltdomicil



## Fradragsnægtelse / Skattepligt

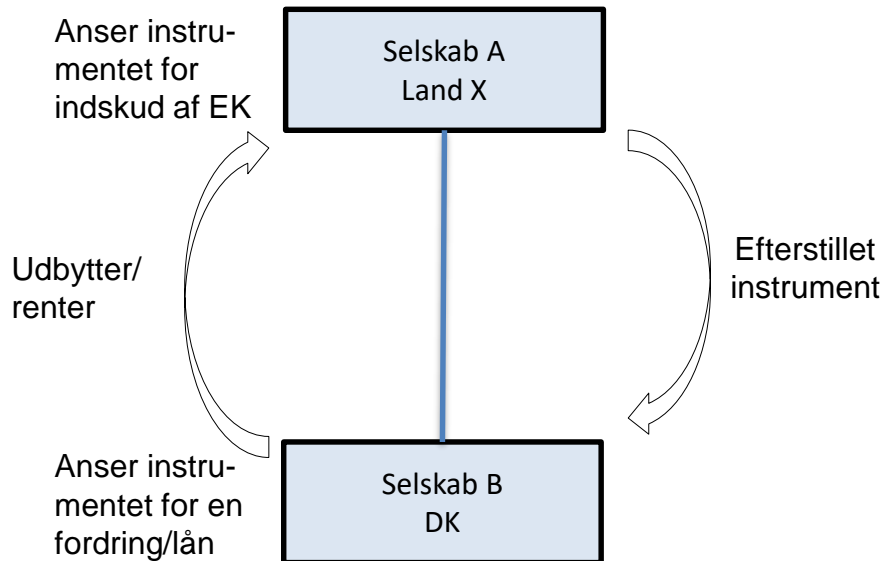
Type værnsregel	ATAD-bestemmelse	OECD-rapport	Dansk bestemmelse	Ændringens indhold
Hybride mismatch	Artikel 9	BEPS Action 2	Ny SEL § 8 C og 8 D	SEL §§ 2 A og 2 B ophæves og anvendelsesområdet for LL 5 G indsnævres
Omvendte hybride mismatch	Artikel 9a	BEPS Action 2	SEL § 2 C	Justering af SEL § 2 C
Mismatch mellem skattemæssige hjemsteder	Artikel 9b	BEPS Action 2	Ny SEL § 8 E	Modvirkning af dobbeltfradrag ved dobbeltdomicil

# Hybride Mismatch

- Anvendelsesområde ("pejlemærker")
  - Gælder for selskaber og foreninger mv.
  - Hvor en betaling udløser:
    - Fradrag uden medregning,
    - Dobbelt fradrag, eller
    - Dobbelt ikke-beskatning.
  - Hvor transaktionen finder sted mellem:
    - Tilknyttede personer,
    - I relation til et fast driftssted, eller
    - som led i et struktureret arrangement.

# Hybride Mismatch

## Eksempel – Betalinger under hybridt finansielt instrument

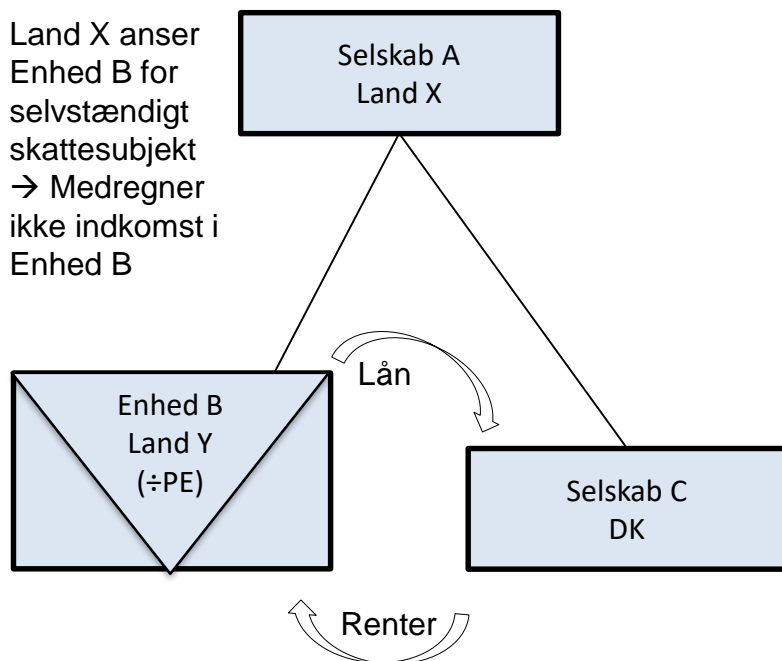


- Situationen medfører som udgangspunkt fradrag (for renter i DK) uden medregning (i Land X, da skattefrit datterselskabsudbytte).
- Omfattet af **SEL § 8 C, stk. 1, nr. 1, litra a**, som betaling under et hybridt finansielt instrument.
- SEL § 8 D, stk. 2 → Intet fradrag i Danmark.

# Hybride Mismatch

## Eksempel – Betalinger til udenlandsk omvendt hybrid enhed

Land X anser  
Enhed B for  
selvstændigt  
skattesubjekt  
→ Medregner  
ikke indkomst i  
Enhed B



Land Y anser Enhed  
B for transparent →  
Beskatter ikke  
indkomst i Enhed B  
da ej PE

I DK fradrages  
rentebetalingen

- Situationen medfører som udgangspunkt fradrag (i DK) uden medregning (i Land X og Land Y).
- Omfattet af **SEL § 8 C, stk. 1, nr. 1, litra b** som betaling til hybrid enhed.
- SEL § 8 D, stk. 2 → Intet fradrag i Danmark.

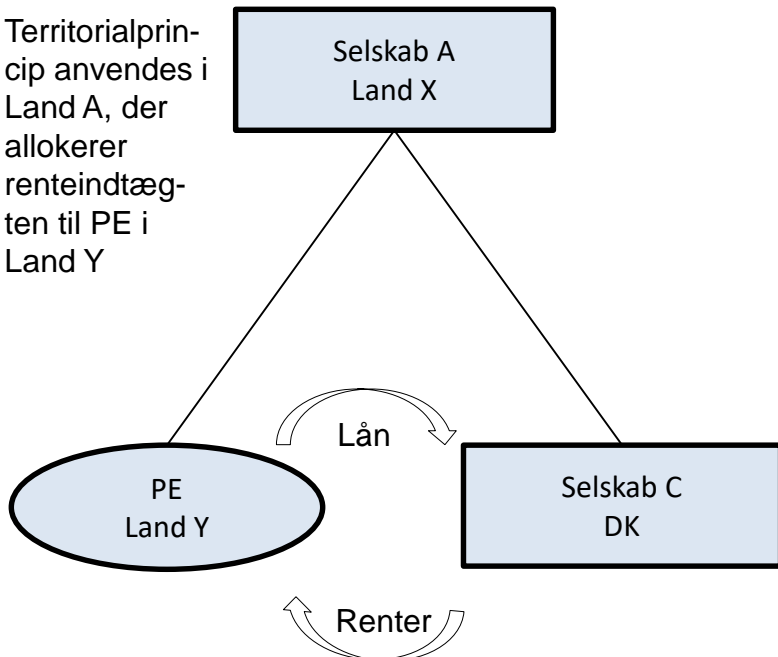
Kilde: De specifikke bemærkninger i L 28 (2018/2019)



# Hybride Mismatch

## Eksempel – Betaling til enhed med et eller flere faste driftssteder

Territorialprincippet anvendes i Land A, der allokerer renteindtægten til PE i Land Y



Land Y allokerer renteindtægten til hovedkontoret i Land X

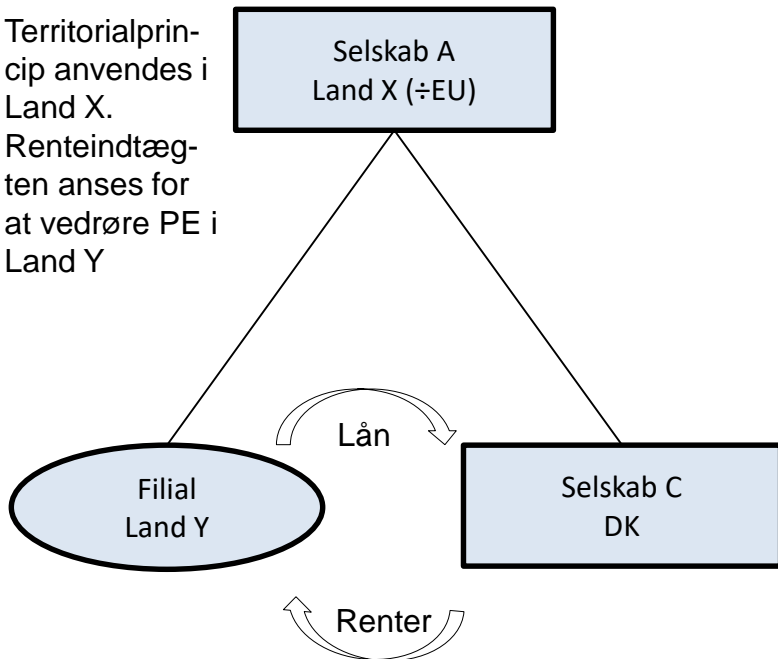
I DK fradrages rentebetalingen

- Situationen medfører som udgangspunkt fradrag (i DK) uden medregning (i Land X og Land Y).
- Omfattet af **SEL § 8 C, stk. 1, nr. 1, litra c**, som betaling til enhed med et eller flere faste driftssteder.
- SEL § 8 D, stk. 2 → Intet fradrag i Danmark.

# Hybride Mismatch

## Eksempel – Betalinger til tilsidesat fast driftssted

Territorialprincippet anvendes i Land X. Renteindtægten anses for at vedrøre PE i Land Y



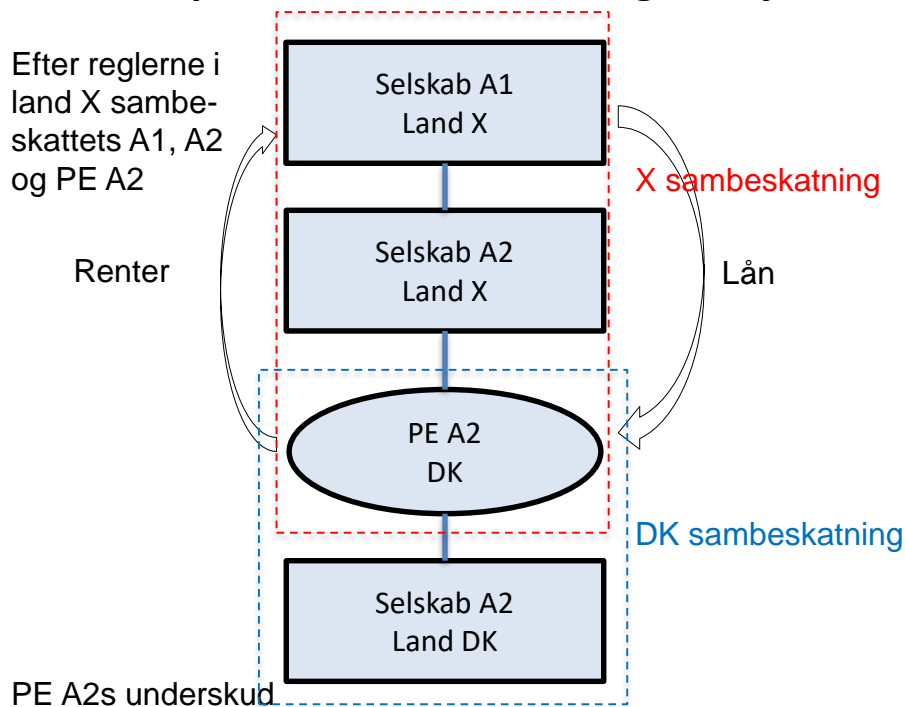
Land Y anser ikke filialen for at udgøre et PE

I DK fradrages rentebetalingen

- Situationen medfører som udgangspunkt fradrag (i DK) uden medregning (i Land X og Land Y).
- Omfattet af **SEL § 8 C, stk. 1, nr. 1, litra d**, som betaling til et tilsidesat fast driftssted.
- SEL § 8 D, stk. 2 → Intet fradrag i Danmark.

# Hybride Mismatch

## Eksempel – Tilsidesat betaling fra hybrid enhed



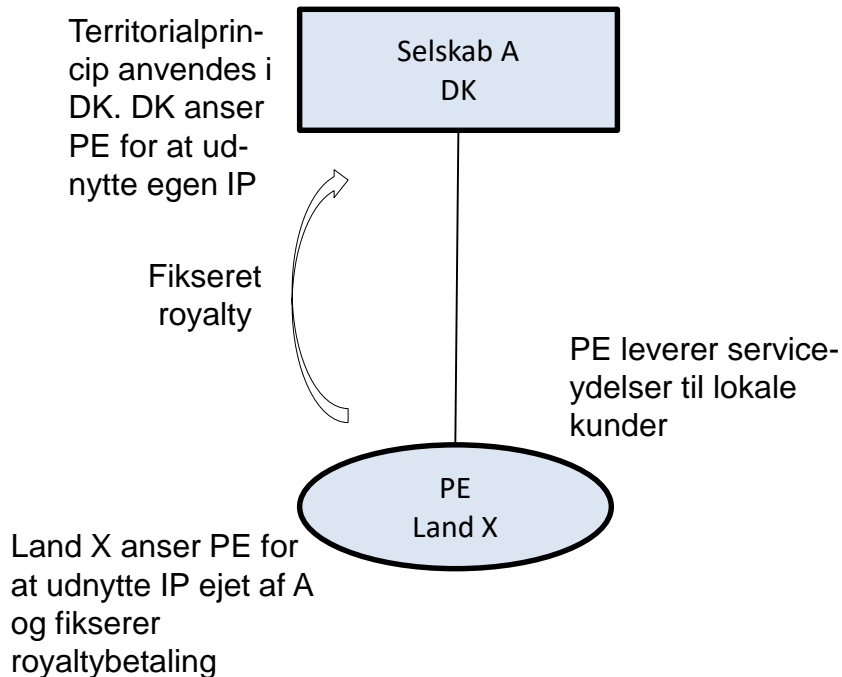
PE A2s underskud forårsaget af renteudgifterne anvendes i dansk sambeskatning

- Situationen medfører som udgangspunkt fradrag (renteudgift i DK) uden medregning (i Land X da anset for "intern betaling" under konsolidering).
- Omfattet af **SEL § 8 C, stk. 1, nr. 1, litra e**, som tilsidesat betaling fra hybrid enhed.
- SEL § 8 D, stk. 2 → Intet fradrag i Danmark.

Kilde: De specifikke bemærkninger i L 28 (2018/2019)

# Hybride Mismatch

## Eksempel – Fikserede interne betalinger

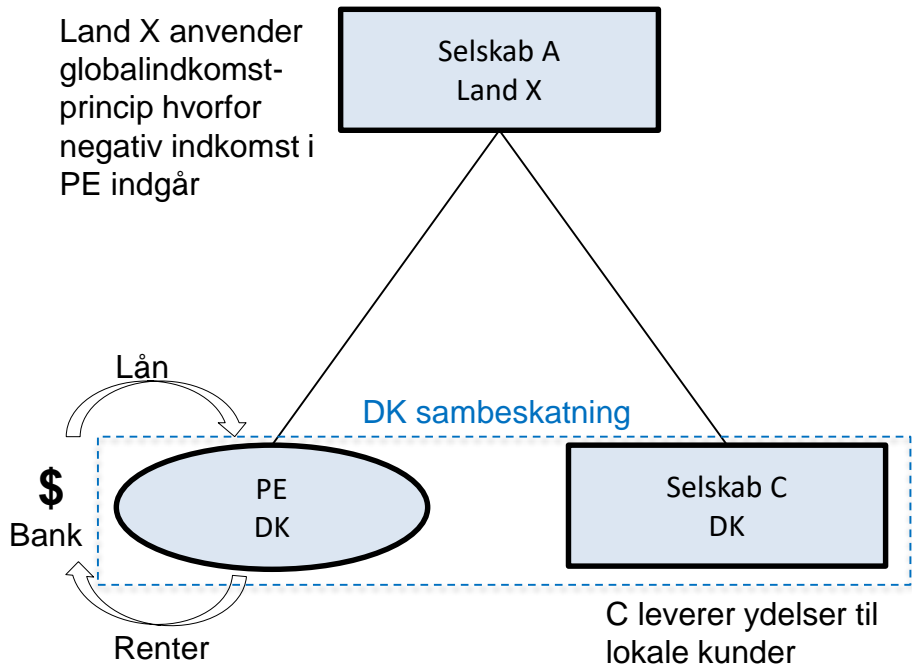


- Situationen medfører som udgangspunkt fradrag (i Land X for fikseret royaltyp betaling) uden medregning (i DK).
- Omfattet af **SEL § 8 C, stk. 1, nr. 1, litra f**, som fikseret intern betaling.
- SEL § 8 D, stk. 2 → Selskab A skal medregne tilsvarende beløb i DK (forudsat at fradrag ikke er nægtet i Land X).

# Hybride Mismatch

## Eksempel – Dobbelt fradrag

Land X anvender globalindkomstprincip hvorfor negativ indkomst i PE indgår



- Situationen medfører som udgangspunkt fradrag i DK (for renteudgifter til bank der udnyttes af Selskab C via sambeskatning) samt fradrag i Land X (pga. beskatning efter globalindkomstprincip).
- Omfattet af **SEL § 8 C, stk. 1, nr. 1, litra g**, som situation med dobbeltfradrag.
- SEL § 8 D, stk. 1 → Intet fradrag i Danmark (da fradrag ikke nægtes hos moder).
- Situationen tidligere reguleret af SEL § 31, stk. 2, 2. pkt.



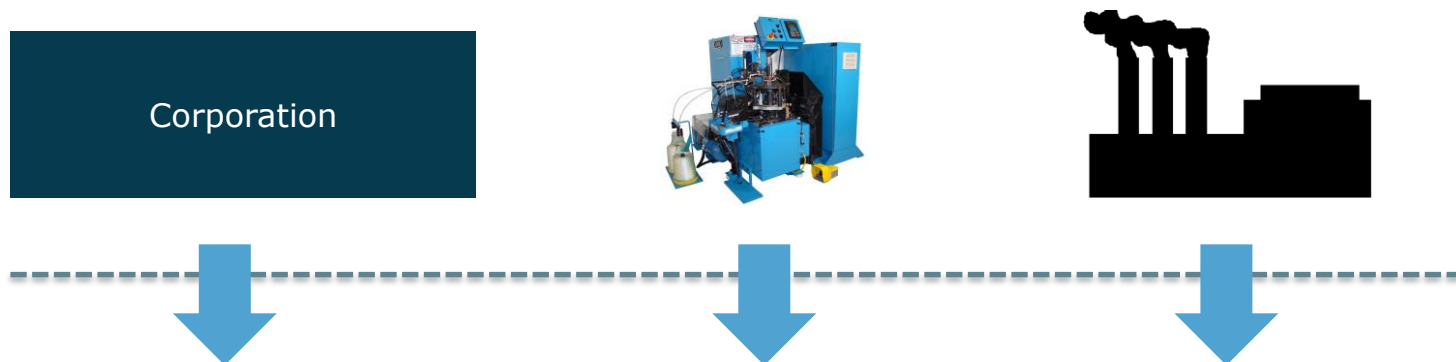
ADVISORY<sup>®</sup>

INDEPENDENT TAX CONSULTING

# Exitbeskatning

# Exitbeskatning

- Exitbeskatning (art. 5) var ikke en del af BEPS projektet, men har længe været et fokus punkt for EC.
  - Men følger tankegangen om "beskatning, hvor værdierne er skabt".
- Tvungen "exitskat" på forskellen mellem handelsværdien på og skatteværdien og tvungen step-up.



# Exitbeskatning

- Henstand op til 5 år ved flytninger indenfor EU/EEA eller:
  - Afståelse af aktiverne
  - Flytning til 3. land (aktiver eller subjektet)
  - Likvidation/konkurs
  - Betaler ikke *installments* (reasonable period of time)
- Hvis henstand, så mulighed for MS krav om:
  - Renter
  - Garantistillelse (hvis risiko for non-recovery)
- Samspil med etableringsfriheden (EUF-traktaten) og ECJ case law.



# Exitbeskatning

- Gældende danske regler svarer stort set til ATAD.
- Derfor kun mindre tekniske justeringer.
  - Kun henstand ved EU/EØS exit (dog ikke Lichtenstein).
  - Henstandsordningen nedsættes fra 7 år til 5 år.
    - Kravet om at henstandssaldoen skal afdrages i takt med, at de(t) exitbeskattede aktiv(er) skaber indkomst, bortfalder.
  - Intet krav om sikkerhedsstillelse.
  - Indgangsværdi på goodwill mv. og afskrivningsberettigede aktiver ved hjemstedsflytning er handelsværdien, hvis tilsvarende beskatning er udløst i udlandet.
  - Virkning for exit foretaget 1. januar 2020 eller senere.



ADVISORY<sup>®</sup>

INDEPENDENT TAX CONSULTING

# CFC-beskatning

## CFC-regler – Gældende ret

- SEL § 32 – CFC-regler for selskaber (FBL § 12 for fonde).
- CFC-beskatning efter SEL § 32 i hovedtræk.
  - Kontrollerede datterselskabers indkomst skal medregnes hvis:

### Formel 11.1

$$\text{Indkomstbetingelsen: } \frac{\text{CFC-indkomsten}}{\text{sammenligningsindkomsten}} > 50 \%$$

### Formel 11.2

$$\text{Aktivbetingelsen: } \frac{\text{finansielle aktiver}}{\text{samlede aktiver}} > 10 \%$$

- Visse undtagelsesbestemmelser og dispensationsmuligheder.
  - NB! Siden 2007 omfattes danske datterselskaber også.

## CFC-regler – ATAD art. 7 & 8

- Grundbetingelser:
  - Direkte/indirekte kapital-, stemme- eller profitandel > 50 %.
  - Effektiv beskatning < 50 % af beskatningen i moderselskabets hjemland.
- Model A:
  - Medregning af opregnede finansielle/mobile indkomsttyper.
    - U1) Oregnede indkomsttyper ("CFC-indkomst")  $\leq$  1/3 af samlet.
    - U2) Enheden udøver væsentlig økonomisk aktivitet (i EU/EØS).
- Model B:
  - Kun medregning af indkomst fra ikke-reelle arrangementer.
    - U1) Regnskabsmæssigt overskud  $\leq$  750.000 EUR og ikke-driftsmæssige indtægter  $\leq$  75.000 EUR.
    - U2) Regnskabsmæssigt overskud  $\leq$  10 % af driftsomkostningerne.
- Lempelsesbestemmelser:
  - Lempelse ved udbytte, aktiesalg og lokal selskabsbeskatning.

# CFC-regler – Dansk implementering

- Lovforslag L 28 (2018/2019):
  - Lovgivers "strategi": At justere mindst muligt.
  - Justeringer baseret på Model A i ATAD.
  - Bredt anvendelsesområde fastholdes (også danske forhold).
- Justering af omfattede enheder ("datterselskaber"):
  - Alle selvstændige skattesubjekter (også selvejende).
- Justering af kontrolbetingelsen:
  - Betingelsen opfyldt hvis moderselskabet selv, eller sammen med tilknyttede personer, direkte/indirekte har (ret til) >50 % af stemmer/kapital/overskud.
  - "Ageren i fællesskab" med uafhængig part → Medregning.
  - Tilknyttede personer:
    - Selvstændige subjekter, hvor moderselskabet ejer/har >25%.
    - Fysiske personer og selvstændige skattesubjekter der ejer/har >25% i moderselskabet.

# CFC-regler – Dansk implementering

- Justering af indkomstbetingelsen:
  - CFC-indkomsten  $> 1/3$  af den samlede indkomst.
  - Væsentlige ændringer til definitionen af CFC-indkomst → Voldsom kritik i høringsfasen.
  - I udkastet lagt op til, at ophæve "transparensreglen" og undtagelsen for driftsbetingede terminskontrakter mv.
  - Indkomst fra faktureringselskaber medregnes:
    - Dvs. selskaber, hvis indkomst oppebæres ved salg af varer eller tjenesteydelser, der både er indkøbt fra og videresælges til tilknyttede personer, og som bidrager med ingen eller ringe økonomisk værdi.

# CFC-regler – Dansk implementering

- Justering af indkomstbetingelsen:
  - Definitionen udvides med "anden indkomst" fra IP.
    - Embedded royalties er nævnt kort i BEPS 3 og angår indkomst fra IP, der realiseres ved salg af varer eller tjenesteydelser → Det indlejrede royaltyafkast skal udskilles fra den samlede salgsindkomst på baggrund af armslængdebaseret vurdering.
    - Kritik: Væsentlig udvidelse af anvendelsesområdet da driftsaktive selskaber oftere vil blive omfattet og administrativt byrdefuldt.
    - Indkomst foranlediget af egen F&U-aktivitet, efter det tidspunkt hvor moder blev moderselskab, skal ikke skal medregnes.
    - For IP erhvervet eller oparbejdet inden datterselskabet blev en del af koncernen får moderselskabet et afskrivningsgrundlag svarende til den indirekte handelsværdi for datterselskabets IP når moderselskabet erhverver datterselskabet.

## CFC-regler – Dansk implementering

- Ophævelse af aktivbetingelsen
- Ophævelse af dispensationsmulighed
  - Men undtagelse for "finansielle institutioner" hvor mindre end 1/3 af CFC-indkomsten er "koncernintern".
- Indgangsværdier skal fastsættes til HV på det tidspunkt hvor moderselskabet blev moderselskab for koncernen
- Udvidelse vedr. "fiktiv afståelses-beskatning"
  - Alle CFC-selskabets aktiver og passiver omfattes.
- Ny lempelsesbestemmelse
  - Skal forhindre dobbeltbeskatning, i situationer hvor moderselskabets aktier i CFC-selskabet anses for skattepligtige datterselskabsaktier.





ADVISORY®

INDEPENDENT TAX CONSULTING

# Perspektiver

# Perspektiver

- BEPS-projektet har allerede haft effekt
- Kommissionen:
  - Digital Tax Package
  - Common Consolidated Corporate Tax Base
- OECD:
  - Digitalisering – arbejder henimod løsning i 2020
  - Public consultation document februar 2019
    - Revised profit allocation and nexus rules
    - Global anti-base erosion proposal



ADVISORY®

INDEPENDENT TAX CONSULTING



## Michael Tell

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

M: +45 40 42 22 99

E: MT@CORIT.DK



## Peter Koerver Schmidt

ACADEMIC ADVISOR  
ASSOCIATE PROFESSOR, M.SC., PH.D.

M: +45 23 63 85 88

E: PKS@CORIT.DK