



ADVISORY<sup>®</sup>

INDEPENDENT TAX CONSULTING



# De danske CFC-regler anno 2021

# Dagsorden

- Introduktion og overblik over CFC-reglerne
- Kontrolbetingelsen
- Indkomstbetingelsen
  - Anden indkomst fra immaterielle aktiver
  - Partiel substanstest
  - Overgangsregel
- Medregning af indkomst
- Særligt for finansielle institutioner mv.
- Perspektiver



ADVISORY<sup>®</sup>

INDEPENDENT TAX CONSULTING

# Introduktion

# Optakt

- Meget langstrakt forløb
- Danmark fik CFC-regler i 1995
- Danmark ændrer reglerne markant pga. sag C-196/04 *Cadbury Schweppes* i 2006
  - Ingen lavskattetest
  - Danske datterselskaber omfattes
- BEPS Action 3 (2015) → ATAD (2016) → Danmark implementerer ATAD (2021)
  - Virkning for indkomstår påbegyndt 1. juli 2021 eller senere

# Overblik – CFC-reglerne anno 2021

- Grundbetingelser:
  - Kontrolbetingelse: Andel > 50 % af stemmer, kapital eller overskud
  - Indkomstbetingelse: CFC-indkomst > 1/3 af samlet indkomst
- Undtagelser
  - Finansielle selskaber, medmindre koncernintern CFC-indkomst > 1/3 af samlet CFC-indkomst
  - Selskaber hvor løbende beskatning allerede gennemføres
- Retsvirkning
  - Medregning af datterselskabets samlede indkomst
  - Valgmulighed: Kun medregning af CFC-indkomst

**Ingen aktivbetingelse  
+ Anden indkomst fra IP**



ADVISORY<sup>®</sup>

INDEPENDENT TAX CONSULTING

# Kontrolbetingelsen

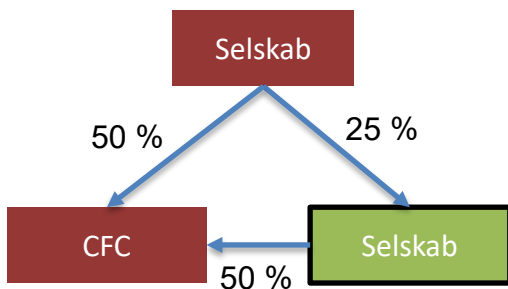
# Omfattede enheder og kontrol

- Omfattede enheder (“datterselskaber”)
  - Alle selvstændige skattesubjekter (også selvejende)
  - Fortsat anvendelse på faste driftssteder i udlandet
    - Direkte og indirekte ejede
  - Undtagelser: Situationer hvor løbende beskatning er sikret på anden vis
- Justering af kontrolbetingelsen
  - Moder har selv, eller sammen med tilknyttede personer, direkte/indirekte > 50 % af stemmer/kapital/overskud
  - I vurderingen medregnes følgende stemmer/kapital/overskud:
    - Nærtstående (+ fondes/trusts’)
    - “Ageren i fællesskab” med uafhængig part
    - Tilknyttede personer

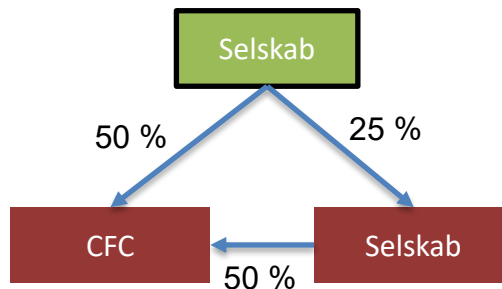
# Omfattede enheder og kontrol

- "Agerer sammen"
  - Indgået aftale om fælles bestemmende indflydelse
- Tilknyttede personer: Andel  $\geq 25\%$ 
  - "Døtre" } Ved vurderingen måles på "samme type indflydelse"
  - "Mødre" }
  - "Søstre" }

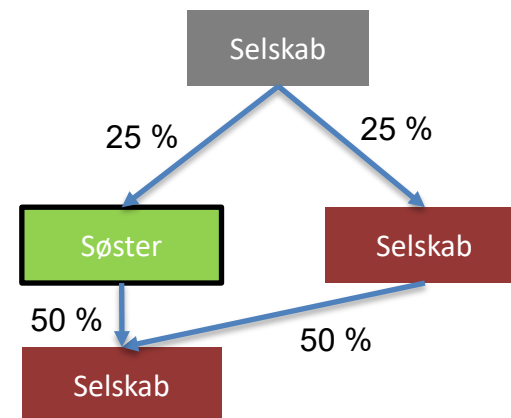
Medregning af datters andel



Medregning af moders andel



Medregning af søsters andel







ADVISORY<sup>®</sup>

INDEPENDENT TAX CONSULTING

# Indkomstbetingelsen

# Indkomstbetingelsen

- **Indkomstbetingelsen**
  - CFC-indkomsten > 1/3 af den samlede indkomst
    - 9 typer CFC-indkomst opregnet
    - HR: Indkomsten opgøres efter almindelige danske regler
    - Transparensregel gælder for selskaber i samme land
  
- **Indkomst fra faktureringselskaber → CFC-indkomst**
  - 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
  
- **Indkomst fra finansiel leasing → CFC-indkomst**
  - Baseret på "Old school"-afgrænsning mellem operativ og finansiel leasing

# Indkomst fra immaterielle aktiver

- Betalinger for anvendelse af eller retten til at anvende (royalties)
  - Ophavsret, patent, varemærke, mønster, model, tegning, hemmelig formel eller fremstillingsmetode, oplysninger om industrielle, kommercielle eller videnskabelige erfaringer samt CO2-kvoter og CO2-kreditter
  - Omfatter også kapitalgevinster og -tab
- Undtagelse for betalinger vedr. egenudviklet IP
  - Ikke koncerninterne betalinger
  - IP skal "i det væsentligste" være foranlediget af selskabets egen F&U
    - Den relative værdiskabelse er afgørende
    - Tilkøbt kontraktsforskning anses ikke for egen F&U
  - Undtagelsen gælder ikke for kapitalgevinster og -tab



ADVISORY®

INDEPENDENT TAX CONSULTING

# Anden indkomst fra IP (Partiel substanstest)

## Anden indkomst fra IP

- Med nye CFC-regler introduceres konceptet: "embedded royalties/indeholdte royalties"
  - Indeholdt i "al anden indkomst" fra immaterielle aktiver
- Inspireret af en passage (eksempel) i BEPS-rapport 3 (2015)
  - Anses af SKM for også at følge direkte af ATAD
  - BEPS-rapporten er ikke direkte fortolkningsbidrag til ATAD + fokus på undgåelse af misbrug
- Formålet er at sikre, at afkast på IP medregnes til CFC-indkomsten, uanset hvordan afkastet materialiserer sig
- Ønsker at modvirke, at indkomst fra immaterielle aktiver kan anvendes til at opnå almindelig salgsindkomst – uden at D/S har medvirket til skabelsen af IP
- Skal understøtte, at IP og det dertilhørende afkast forbliver dér, hvor IP'en er udviklet

# Anden indkomst fra IP

- Nyopdaget værnshensyn
- Er forsøgt målrettet i lovgivningsprocessen
  - → Partiel substanstest
- Opgørelsen af embedded royalties
  - Begrænsede konkrete retningslinjer
- Eneste eksempel:
  - Sælger af halvfabrikata, der giver køberen mulighed for at udnytte sælgerens immaterielle rettigheder til fremstilling af færdige produkter
  - Kan indregne vederlag for brugsret i salgsprisen for halvfabrikata fremfor at kræve en særskilt royaltybetaling

# Anden indkomst fra IP

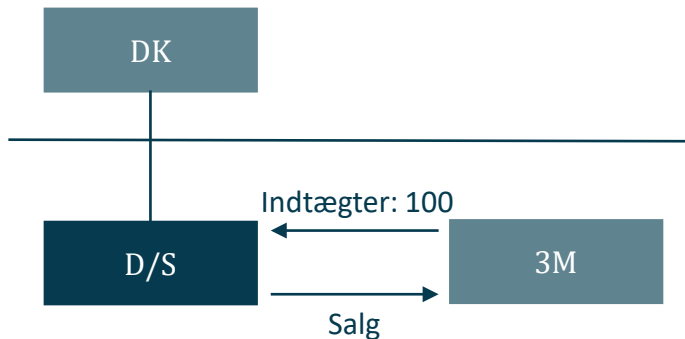
- Identifikation af indkomst fra embedded royalties
  - Baseret på TP-analyse
  - Hvad ville salgsselskabet have tjent ved de samme funktioner og risici, men uden ejerskab til IP?
    - Svarer til størrelsen på en royalty
    - Fastlægge:
      - Rutineafkast og residualafkast
      - Rutineafkast på varer eller services kan i flere situationer fastlægges som et mark-up vederlag
    - Nettoindkomst
      - Fradrag for direkte og indirekte omkostninger i anden indkomst
  
- Fra hvilke aktiver stammer residualafkast?
  - Ophavsret, patent, varemærke, mønster, model, formel eller knowhow
  - Ikke goodwill
  - Brugsrettigheder ctr. ejendomsret
  - Purchase Price Allocation?

# Anden indkomst fra IP

- Praktisk betydning
  - Fokus på decentraliserede TP-setup
    - Sub-principaler og lokalt ejerskab til IP (opkøb)
  - Værdiansættelse af aktiver for at vurdere, om der kan være basis for CFC-beskatning
  - Næppe betydning for sales allifilates/Limited Risk Distributors og produktionsselskaber



# Anden indkomst fra IP



- Forudsætninger
  - Salg: 100
  - Nettofortjeneste: 20\*
  - Ingen anden CFC indkomst end embedded royalties
- Udgør CFC-indkomsten mere end en 1/3 (X/20)?
- Opgørelse af embedded royalties
  - Nettofortjenesten på 20 kan opdeles i:
    - Rutineprofit: 5
    - Residualprofit: 15
  - Opdeling af residual profit på IP
    - IP: 7,5 (50%)
    - Goodwill: 7,5 (50%)
  - Samlet opgørelse
    - CFC:  $7,5/20 = > 1/3$  (37,5%)

\*NB: Omkostningsallokering

# Anden indkomst fra IP

- Partiel substansundtagelse
  - Alene anvendelig for anden indkomst fra IP
  - Baseret på den EU-retlige misbrugstest, hvorefter datterselskabet skal:
    1. videreføre,
    2. en væsentlig økonomisk aktivitet
    3. vedrørende de immaterielle aktiver, der
    4. understøttes af personale, udstyr, aktiver og lokaler, og som
    5. fremgår af de faktiske forhold og omstændigheder.
  - Tilsigtet at harmonere med EU-domstolens misbrugsdoktrin
    - Denne er dog ikke konkret i forhold til IP – derfor næppe vejledning heri

# Anden indkomst fra IP

- Substans

- Afgøres på baggrund af ejerens egne funktioner, kapital og kontrol over risici sammenholdt med de immaterielle aktivers værdi, udviklingsstadiet, egenskaber og anvendelsesområde.
- Ikke støtte i EUD praksis
- Formentlig ikke problemer med at opfylde, hvis egenudviklede IP
- Mere kompliceret for tilkøbt IP
  - Indikationer
    - Nettoafkast
    - Ejerens kontrol over risiko ved konkret ejerskab
    - Ejerens egne værdiskabende aktiviteter
    - IP's eventuelle sammenhæng med andre IP-rettigheder og aktiviteter i koncernen
    - Mindre vægt på juridisk beskyttelse og håndhævelse
    - Proportionalitet

# Anden indkomst fra IP

- Undtagelse om minimale funktioner i datterselskabet
  - Hvis datterselskabet varetager ejerskabet og eventuelt salgs- og distributionsfunktioner – mens andre funktioner vedrørende aktiverne kun i ubetydeligt omfang er udført hos D/S
- Undtagelse vedrørende datterselskaber i lande uden informationsudveksling
  - Den partielle substansundtagelse kan ikke påberåbes uden aftale
- Mulighed for anvendelse af substansundtagelse, hvis egenudviklet IP
  - Medmindre der er tale om egenudviklede IP
    - Fokus på udviklingslande, hvor DK moder har købt og videreført lokal aktivitet

# Anden indkomst fra IP

- Formelle krav
  - Positivt tilvælge anvendelse af partiel substansundtagelse
  - Moderselskab skal senest 60 dage efter selvangivelsesfrist indsende oplysninger der godtgør, at substansundtagelsen finder anvendelse
    - Efter frist kan valg kun ændres, hvis moderselskab godtgør, at D/S kun anses for et CFC-selskab som følge af IP, som moder ikke inden fristen var bekendt med D/S ejerskab af

# Overgangsregel for IP

- Overgangsregel angående IP hvad enten tilkøbt eller oparbejdet
  - IP skal anses for erhvervet til handelsværdien ved begyndelsen af det første indkomstår, der påbegyndes 1. juli 2021 eller senere, såfremt:
    - IP'en ikke har genereret CFC-indkomst i de foregående tre indkomstår (ingen royalties)
    - Hvis erhvervet koncerninternt, skal overdragelsen have medført beskatning.
  - Tvungne maksimale afskrivninger fra og med det første indkomstår der påbegyndes 1. juli 2021 eller senere.
    - Kortere beskyttelsestid → Større afskrivninger
    - Tvungne afskrivninger maksimeret til indkomsten fra samme aktiv i det enkelte indkomstår ("overskydende" afskrivninger foretages så snart de kan rummes)



ADVISORY<sup>®</sup>

INDEPENDENT TAX CONSULTING

# Medregning af indkomst

# Hovedregel for medregning

- HR: Moderselskabet skal medregne datterselskabets samlede indkomst, når beløbet er positivt
  - Opgørelse efter danske regler med visse modifikationer
  - Lempelse for lokale skatter og nedslag i udbytte-/avanceskat
  - Medregning i det år hvor datterselskabs indkomstår afsluttes
- Ved "overlappende andele"
  - Medregning hos det moderselskab, der har den største direkte eller indirekte ejerandel
  - Hvis flere moderselskaber ejer lige store andele medregnes hos det øverste moderselskab
- Medregning efter gennemsnitlig indflydelse i året
  - Største indflydelse via stemmer/kapital/overskud
- Kun medregning i den del af året hvor der er "kontrol"



# Tilvalgsmulighed

- Valgmulighed: Kun medregning af CFC-indkomsten
  - Medregnet indkomst kan ikke overstige samlet indkomst
  - Frist for udnyttelse af muligheden: Selvangivelses-fristen
  - Bindingsperiode på 5 år
  - Ingen "cherry picking"
  - Underskud fordeles forholdsmæssigt
  - Kun creditlempelse for skat vedr. CFC-indkomsten

## Særligt ved salg af datterselskab

- Fiktiv afståelsesbeskatning:
  - Datterselskabets CFC-aktiver anses for afstået til handelsværdien
- Skal hindre omgåelse ved salg af selve CFC-selskabet inklusive latente avancer
  - Angår nu alle typer CFC-aktiver
  - For IP kun medregning hvis betingelserne for medregning af "anden indkomst fra IP" er opfyldt
    - Hvis oplysnings-/dokumentationspligt ikke er opfyldt medregnes
  - Angår både spørgsmålet og medregning og vurderingen af indkomstbetingelsen
  - Er det valgt kun at medregne CFC-indkomst medregnes alene en hertil svarende del
  - Udløses ikke ved koncerninterne salg eller salg til nærtstående medmindre moderselskabets andel nedbringes herved



ADVISORY<sup>®</sup>

INDEPENDENT TAX CONSULTING

# Særligt for finansielle institutioner m.v.

## Finansielle institutioner m.v.

- De almindelige CFC-regler gælder.
- Hidtil – Dispensation
  - Finansielle institutioner har efter anmodning kunnet opnå dispensation ved opfyldelse af en række kriterier
    1. Datterselskabet skal have koncession til at drive den pågældende virksomhed.
    2. Datterselskabet skal være underlagt offentligt tilsyn.
    3. Datterselskabet skal hovedsageligt drive virksomhed med uafhængige parter.
    4. Datterselskabet skal hovedsageligt drive virksomhed i selskabets hjemland.
    5. Datterselskabet skal have en kapitalstyrke, som ikke overstiger, hvad driften af den koncessionerede virksomhed tilsiger.
    6. Datterselskabet skal være hjemmehørende i Danmark, i EU eller i et DBO-land, hvor beskatning af eventuelle udbytter fra datterselskabet vil skulle frafalde eller nedsættes efter PSD eller DBO.
  - Alle gældende dispensationer ophører, når de nye regler får virkning

## Finansielle institutioner m.v.

- Nu – Objektiv undtagelse uden ansøgning
  - CFC-reglerne gælder alene for finansielle selskaber, hvis mere end en tredjedel af CFC-indkomsten hidrører fra transaktioner med moderselskabet eller dets tilknyttede personer
    1. Finansieller selskaber
      - Kreditinstitutter, investeringsinstitutter, forsikringselskaber, pensionskasser, alternative investeringsfonde m.fl.
    2. Moderselskabet og dets tilknyttede personer
      - Moderselskabet (mere end 50%)
      - Tilknyttede personer (25%)
      - Agerer sammen
    3. Opdeling af CFC-indkomsten
      - Det er et krav, at størstedelen (2/3) af datterselskabets CFC-indkomst hidrører fra transaktioner med uafhængige parter.



ADVISORY<sup>®</sup>

INDEPENDENT TAX CONSULTING

# Perspektiver

# Konklusioner

- Endnu bredere danske CFC-regler
  - Indkomstbetingelse på kun 1/3, dvs. lavere tærskel og derved bl.a. sensibel ved enkelte stående CFC-indtægter.
  - Ingen aktivbetingelse til at "redde" driftsselskaber med udsving i CFC-indkomsten
  - Indkomst fra IP må opdeles i (i) Royalties og (ii) Anden Indkomst, da forskellige undtagelser gælder.
    - Royalties: koncerninterne royalties eller fra tilkøbt IP
    - Anden indkomst: Al indkomst fra immaterielle aktiver (sub-principaler m.v.) men dog substanstest
  - Indkomst fra koncerninterne faktureringselskaber
- Konsekvenser
  - CFC-beskatning må overvejes i flere situationer
  - Som udgangspunkt omfattes indkomst i alm. produktions-/salgsselskaber uden IP dog ikke
  - I mange situationer må substansundtagelsen formodes at kunne finde anvendelse → Oplysnings- og dokumentationskrav
- Perspektiver
  - Må nok forventes yderligere ændringer i de kommende år
  - OECD Pillar 2 og nye direktiver

# Den fremtidige udvikling

- Pillar II
  - Minimum Tax
  - Income Inclusion Rule
  - COM(2021) 251 final → Ændring til ATAD's CFC-regler
  
- Shell companies
  - Direktivforslag forventes i slut 2021
  - Formål: At give myndighederne nye værktøjer til til at hindre skatteundgåelse og -unddragelse v.h.a. holdingselskaber
  - Fastsætte nye substanskrav





ADVISORY®

INDEPENDENT TAX CONSULTING

# CORIT ADVISORY P/S

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

[WWW.CORIT-ADVISORY.COM](http://WWW.CORIT-ADVISORY.COM)

P: +45 40 42 22 84  
E: [JB@CORIT.DK](mailto:JB@CORIT.DK)