



# FINANSIELLE INSTRUMENTER OG HYBRIDER INTERNATIONALE ASPEKTER

# AGENDA

- Generelt om skattearbitrage, neutralitet og mismatch
- Internationale aspekter - kvalifikation
  - Kildeskat
  - DBO'er
  - Direktiver
- Kvalifikation af forskellige instrumenter og andre udfordringer
- Perspektivering



ADVISORY<sup>®</sup>

INDEPENDENT TAX CONSULTING

# SKATTEARBITRAGE, NEUTRALITET & MISMATCH



**Copenhagen  
Business School**  
HANDELSHØJSKOLEN

# ARBITRAGE & MISMATCH

## Opsummering:

- Flere typer af arbitrage:
  - Klassisk finansiel
  - Skattearbitrage
  - International skattearbitrage
  - Timing arbitrage

# FORUDSIGELIGHED?

## Konsekvens – manglende retssikkerhed?

- Usikkerhed om kvalifikation og behandling
- Den skattemæssige betydning af en given disposition kan ikke forudsiges
  
- Gode investeringer kan af skatteretlige årsager gøres ugunstige
- Usikkerhed om retstilstanden er både til ugunst for skatteyder og skattemyndigheder.

# NEUTRALITET?

## Manglende neutralitet?

- Transaktioner som søger at opfylde ens forhold, underlægges en ensartet (neutral) skatteretlig behandling

## Konsistens – skatteobjekter:

- Den skatteretlige behandling for ethvert muligt betalingsmønster er neutral, uafhængig af hvilken form betalingsmønstret fremtræder.

## Symmetri – skattesubjekter:

- Transaktioner underlægges en symmetrisk beskatning, således at transaktioner mellem ens skattesubjekter underlægges en beskatning, som samlet resulterer i en skattemæssig neutral disposition.



# MANGLENDE NEUTRALITET

## Arbitrage muligheder:

- Kvalifikation – gæld/egenkapital
- Et eller flere instrumenter
- Separation eller enhedsbeskatning
- Timing

# SKATTEARBITRAGE

Modvirkning af skattearbitrage er et nyt stort emne inden for international skatteret

- Danske værn
  - SEL § 2 B vedrørende indgående hybrid finansiering (2007)
  - SEL § 13 vedrørende udgående hybrid finansiering (2009)
- Andre lande med værn
  - UK, Tyskland
  - Stigende fokus i EU og OECD
- EU-ret og DBO'er?

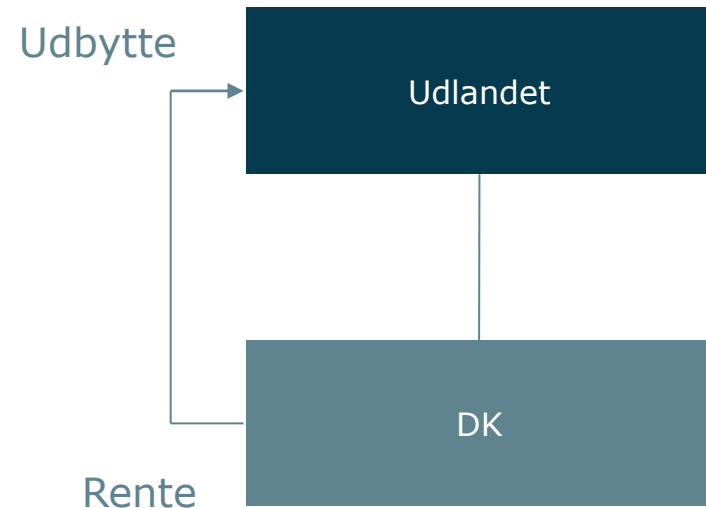




# SKATTEARBITRAGE

## Indgående hybrid finansiering

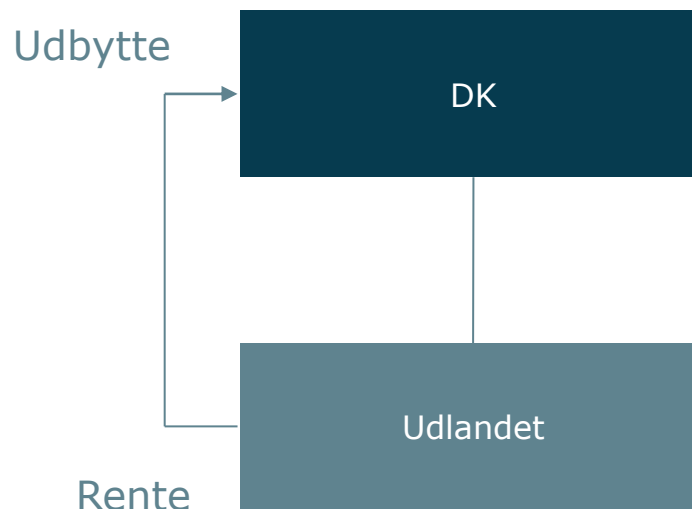
- SEL § 2 B
  - Ikke fradrag i DK, hvis behandling af instrument som EK i udlandet
- Formål:
  - Fjerne asymmetrisk beskatning, hvor fradrag i Danmark, selvom skattefrihed i udlandet.
  - På denne måde imødegås international skatteplanlægning med det formål at opnå et "gratis" fradrag.



# SKATTEARBITRAGE

## Udgående hybrid finansiering

- SEL § 13
  - Skattefrihed for udbytte gælder ikke, hvis det udbyttegivende selskab har fradrag for udlodningen, medmindre beskatningen af udbyttet er omfattet af bestemmelserne i direktiv 90/435/EØF.





ADVISORY<sup>®</sup>

INDEPENDENT TAX CONSULTING

# KVALIFIKATION

## INTERNATIONAL SKATTERET



**Copenhagen  
Business School**  
HANDELSHØJSKOLEN

# KILDESKAT

## Kildeskat

- Renter
- Udbytter
- Royalties

## DBO'er & EU direktiver

- Moder/datterselskabsdirektivet
- Rente og royalty direktivet
- DBO'er








# KILDESKAT

Lempelse for netto renteindkomst – LL § 33 G




	Skat	Indkomst
<b>Renteindkomst</b>		100
<b><u>Renteudgifter</u></b>		<u>90</u>
<b>Netto renteindkomst</b>		10
<b>Kildeskat 5% of 100</b>	5	
<b>Dansk selskabskat, 25% of 10</b>	2,5	
<b>Lempelse i Danmark</b>	(2,5)	
<b>Total</b>	5	10
<b>ETR</b>	<b>50%</b>	







# KILDESKAT - OVERBLIK

	<b>Cyprus</b> 	<b>Ireland</b> 	<b>Germany</b> 	<b>Hungary</b> 	<b>UK</b> 
<b>CIT</b>	10%	12,5 %	15%	19%	24% (2013: 23%)
<b>WHT</b>					
- Interest	0%	0%	25%	0%	20%
- Royalties	10%	0%	15%	0%	20%
- Dividends	0%	0%	25%	0%	0%
<b>Double tax relief</b>	EU DT-treaty	EU DT-treaty	EU DT-treaty	EU DT-treaty	EU DT-treaty

# KILDESKAT - OVERBLIK

	 <b>Luxembourg</b>	 <b>Netherlands</b>	 <b>Switzerland</b>
CIT	21-29%	25%	8.5%
WHT			
- Interest	0%	0%	0/3/35%
- Royalties	0%	0%	0%
- Dividends	15%	15%	35%
Double tax relief	EU DT-treaty	EU DT-treaty	Swiss-EU Savings agreement

# KILDESKAT - OVERBLIK

	<b>Australia</b> 	<b>Canada</b> 	<b>Hong Kong</b> 	<b>US</b> 
CIT	30%	17-34%	16,5%	35%
WHT				
- Interest	10%	10%	0%	30%
- Royalties	10%	0/10%	16,5%	30%
- Dividends	0/15%	0/10/15%	0%	30%
Double tax relief	DT-treaty	DT-treaty	N/A	DT-treaty



# OECD MODEL

## Relevante bestemmelser

- Artikel 10 - Udbytter
- Artikel 11 - Renter
- Artikel 21 – Anden indkomst

# OECD MODEL

## Udbytter – artikel 10(3)

- Udtrykket "udbytte" betyder i denne artikel indkomst af artikler, udbyttebeviser eller udbytterettigheder, mineaktier, stifterandele eller – bortset fra gældsfordringer – andre rettigheder til andel i fortjeneste, såvel som indkomst fra andre selskabsrettigheder, der underkastes samme beskatning som indkomst fra aktier i henhold til skattelovgivningen i den stat, i hvilken det selskab, der foretager udlodningen, er hjemmehørende.



# OECD MODEL

## Renter – artikel 11 (3)

- Udtrykket "rente" betyder i denne artikel indkomst fra gældsfordringer af enhver art, hvad enten de er sikrede ved pant eller ikke, og hvad enten de er indeholder en ret til andel i debtors fortjeneste eller ikke, og i særdeleshed indkomst fra statsgældsbeviser, obligationer eller forskrivninger, herunder gevinster og præmier der er knyttet til sådanne værdipapirer. Straftillæg for for sen betaling anses ikke for renter i denne artikel.



ADVISORY®

INDEPENDENT TAX CONSULTING

# OECD MODEL

## Afgrænsning mellem renter og udbytter

- The corporate rights test
- The debt claim test



**Copenhagen  
Business School**  
HANDELSHØJSKOLEN

# M/D - SELSKABS DIREKTIVET

## Anvendelsesområde

Hver medlemsstat anvender dette direktiv:

- på overskud, som selskaber i denne medlemsstat modtager som udbytte fra deres datterselskaber i andre medlemsstater
- på overskud, som selskaber i denne medlemsstat udlodder til selskaber i andre medlemsstater, som de er datterselskaber af.





ADVISORY®

INDEPENDENT TAX CONSULTING

# RENTE/ROYALTY DIREKTIVET

## Anvendelsesområde

- Ingen kildeskat i kildestaten, hvis
- den retmæssige ejer er et selskab eller fast driftssted i en anden medlemsstat, og
- debitor og kreditor er associerede.



**Copenhagen  
Business School**  
HANDELSHØJSKOLEN

# RENTE/ROYALTY DIREKTIVET

## Art. 2 – Rentedefinitionen.

- »renter«:
- indkomst af ***gældsfordringer*** af enhver art, uanset om de er sikret ved pant i fast ejendom, og uanset om de indeholder en ret til andel i debtors fortjeneste, og ***i særdeleshed*** indkomst fra gældsbeviser, obligationer eller forskrivninger, herunder gevinster og præmier, der er knyttet til sådanne værdipapirer.
- Straftillæg for for sen betaling anses ikke for renter



# RENTE/ROYALTY DIREKTIVET

## Art. 4 – negativ afgrænsning

- a) betalinger, der behandles som udlodning af udbytte eller som tilbagebetaling af kapital i henhold til kildestatens lovgivning
- b) betalinger fra gældsfordringer, som indebærer en ret til en andel i debtors fortjeneste
- c) betalinger fra gældsfordringer, som berettiger fordringshaveren til at ombytte sin ret til renter til en ret til en andel i debtors fortjeneste.
- d) betalinger fra gældsfordringer, som ikke indeholder nogen bestemmelse om tilbagebetaling af hovedstolen, eller hvor tilbagebetaling skal finde sted mere end 50 år efter udstedelsesdatoen.







ADVISORY®

INDEPENDENT TAX CONSULTING

# SPECIFIKKE INSTRUMENTER & ANDRE UDFORDRINGER



**Copenhagen  
Business School**  
HANDELSHØJSKOLEN

# PERPETUAL AND SUPER MATURITY DEBT INSTRUMENTS

## EU-direktiver

- Artikel 4, stk. 1 (d) giver eksplicit medlemsstaterne muligheden for at undlade at anvende direktivet for Perpetual og Super Maturity Debt.
- Falder som udgangspunkt ikke under moder-/datterselskabsdirektivet
- Formentlig kun omfattet af moder-/datterselskabsdirektivet, hvis faktisk behandlet som "distributed profit" i kildestaten.

## Dobbeltbeskatningsoverenskomster

- Artikel 10 eller 11 i OECD-modellen?
- Uklart hvilke kriterier der finder anvendelse: "the corporate rights test" eller "the debt claim test"?
- Corporate rights test: Ikke udbytte.
- Debt claim test: formentlig gæld.
- Derfor formentlig rente efter artikel 11.



# PROFIT PARTICIPATION LOAN

## Karakteristika

- Gæld med egenkapital karakteristika (udbyttegivende gældsbreve)
- Bredt anvendt i virksomhedshandler og andre situationer

## EU-direktiver

- Artikel 4, stk. 1 (b) giver eksplicit medlemsstaterne muligheden for at undlade at anvende direktivet for profit participating loans.
- Falder som udgangspunkt ikke under moder-/datterselskabsdirektivet
- Formentlig kun omfattet af moder-/datterselskabsdirektivet, hvis faktisk behandlede "distributed profits" i kildestaten.



# PROFIT PARTICIPATION LOAN

## Dobbeltbeskatningsoverenskomster

- Art. 10 eller art. 11 i OECD MDBO?
- Uklart hvilke kriterier der finder anvendelse: "the corporate rights test" eller "the debt claim test"?
- Corporate rights test: Ikke udbytte, med mindre andre equity karakteristika opfyldes.
- Debt claim test: formentlig gæld
- Derfor formentlig rente efter artikel 11

# CONVERTIBLE BONDS

## Karakteristika

- Gæld kombineret med en warrant (slægtsskab til warrant loans)
- Stor udbredelse med forskellig begrundelse

## EU-direktiver

- Art. 4, stk. 1 (c) giver formentlig medlemsstaterne muligheden for at undlade at anvende direktivet for visse typer af konvertible obligationer.
- Falder som udgangspunkt ikke under moder-/datterselskabsdirektivet
- Formentlig kun omfattet af moder-/datterselskabsdirektivet, hvis faktisk behandles som "distributed profits" i kildestaten.



# CONVERTIBLE BONDS

## Dobbeltbeskatningsoverenskomster

- Behandles generelt som renter i overensstemmelse med artikel 11 i OECD modellen.
- Udbytteklassifikation kan ikke udelukkes for visse typer af mandatory convertibles.

# PRÆFERENCE AKTIER

## Karakteristika

- Aktier med gældskaraktetika
- Stor udbredelse med forskellig begrundelse

## EU-direktiver

- Omfattet af moder-/datterselskabsdirektivet, som ikke skelner mellem forskellige former for aktiekapital.
- Alene undtaget, hvis der sker en national omkvalificering eller hvis der foreligger svig- eller misbrug.



# PRÆFERENCE AKTIER

## Dobbeltbeskatningsoverenskomster

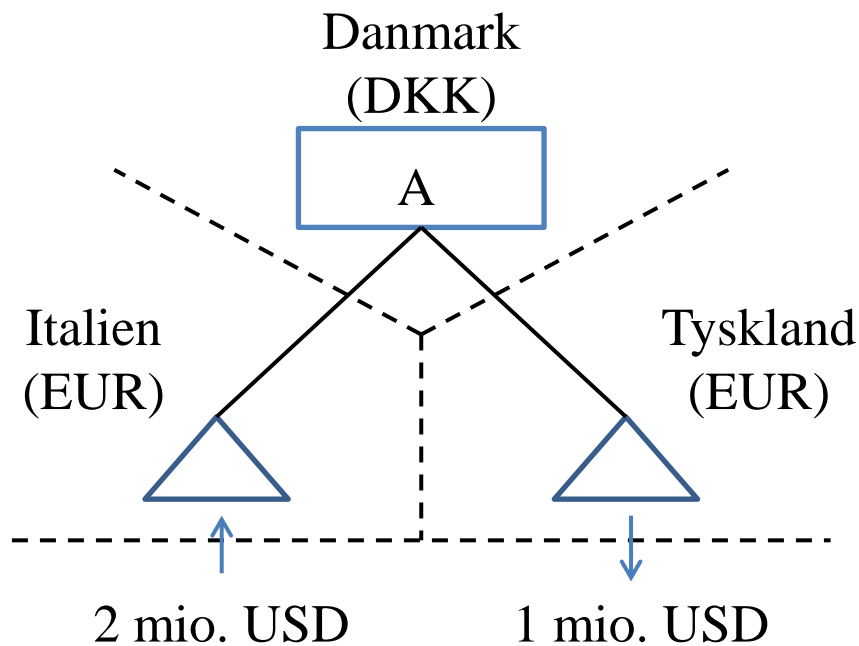
- Klart udgangspunkt er udbytte (artikel 10 OECD MDBO).
- Ændres formentlig, hvis der er tale om aktier med tilbagesalgspflicht, hvis ret til udbytte og likvidationsprovenu er elimineret.





# ALLOKERING TIL PE

Hedging som en del af erhvervsindkomsten



# VÆRDIANSÆTTELSE

## Armslængde priser

- Øget information om låntager
- Kontrol med låntager
- Ingen sammenlignelige lån
- "rabat" ved større samlede aftalekomplekser



ADVISORY<sup>®</sup>

INDEPENDENT TAX CONSULTING

# PERSPEKTIVERING



**Copenhagen  
Business School**  
HANDELSHØJSKOLEN

# PERSPEKTIVERING

## Er skatteretten en hindring?

- Stor usikkerhed grundet
  - Nationale forskelle.
  - Uklar retsstilling efter intern ret.
  - Uklarhed med hensyn til anvendelsen af EU-direktiver.
  - Uklarhed med hensyn til anvendelsen af dobbeltbeskatningsoverenskomster.
- Derfor for stor usikkerhed til at opnå fuldt udbytte af de muligheder der tilbydes gennem finansiel innovation.
- Dette kombineret med en vis tilbageholdenhed blandt danske virksomheder, som formentlig skyldes vanetænkning og tradition.



# PERSPEKTIVERING

## Er skatteretten en hindring?

- Øget behov for fleksible finansieringsmuligheder i den nuværende økonomiske situation.
- Derfor er det skatteretlige klima for hybrid finansiering i national og international skatteret relevant.
  - Er også på EU's agenda.
  - Nuværende skattemæssige klima er ikke tilfredsstillende og hindrer til en vis grad udnyttelsen af de muligheder som finansiel innovation frembyder.
  - Lovgiver kunne med fordel understøtte mulighederne for finansiel fleksibilitet frem for at modvirke samme.



# PERSPEKTIVERING

Hvad er formålet med skattereglerne?

- Skal arbitrage accepteres?
- Kan arbitrage undgås?
  
- Hvad er SKATs opgave?
  - Skatteprovenu?
  - Håndhæve reglerne?
  - Skabe retssikkerhed?
  - Forhindre arbitrage?





ADVISORY®

INDEPENDENT TAX CONSULTING



Copenhagen  
Business School  
HANDELSHØJSKOLEN



# KATJA JOO DYPPEL

M.SC., PH.D.

SENIOR ASSOCIATE, CORIT ADVISORY P/S  
ASSISTANT PROFESSOR, LAW DEPARTMENT, CBS

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

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

E: KJD@CORIT.DK

P: +45 4042 2295

COPENHAGEN BUSINESS SCHOOL  
LAW DEPARTMENT  
SOLBJERG PLADS 3, C5  
2000 FREDERIKSBERG  
DENMARK

E: KJD.JUR@CBS.DK