



ADVISORY[®]

INDEPENDENT TAX CONSULTING

Koncernseminar 2015

Agenda

- Velkomst og introduktion
- Nye tendenser - fradrag for udgifter til løn/bonus ved M&A
- Lempelse for udenlandsk skat
- CFC-beskatning – praktiske problemer og salg/udnyttelse af IP
- Lovforlag L 98 (2014/2015)
 - Lagerbeskatning af valutakursændringer og koncernfordringer
 - Ændringer vedrørende rentefradragsbegrænsning
- Aktuelt om udbytte værnsregler
- Cash pools
- Status på OECD's BEPS Project
- Ændring af moder-/datterselskabsdirektivet
 - Omformulering samt ny dansk omgåelsesklausul
- Transfer pricing dokumentation
- Statsstøtte og nationale skatteregler



Nye tendenser

- Fradrag for udgifter til løn/bonus ved M&A

M&A aktiviteter

- Formål:
 - Aktuelle tendenser i udviklingen vedrørende fradragsberettigede driftsomkostninger- herunder særligt vedrørende M&A.
- Typiske omkostninger
 - Medarbejderomkostninger, herunder løn, rejse, etc.
 - Bonus
 - Management fee, adm. bidrag.
 - Projektomkostninger
 - Repræsentationsomkostninger
 - Rådgiveromkostninger
- Skat's Kontrolaktiviteter 2015, p. 32: Omkostninger ved virksomhedsopkøb og - salg.
- Medarbejderudgifter
 - Udgp.: *"Alle erhvervsmæssigt betingede lønudgifter kan fradrages."*
 - *"Typegodkendte udgifter"*, som i langt de fleste tilfælde må anerkendes som værende fradragsberettigede.

M&A aktiviteter

- **SKM 2008.719 Ø – TDC sagen**
 - Nægtet fradrag for udgifter i forbindelse med faktiske opkøb af aktier samt ikke-gennemførte opkøb af aktier.
 - Udgifterne vedrørte vederlag til rådgivere (advokat og revisorbistand) samt rejse- og opholdsudgifter til TDC's egne medarbejdere.
 - Østre Landsret
 - Specifikke udgifter afholdt som led i en udvidelse af selskabets virksomhed med henblik på at styrke selskabets fremtidige indkomstgrundlag. Ikke fradrag.
 - Ansattes rejse- og opholdsudgifter ikke udgjorde driftsudgifter.
 - Vedrørte ikke fradragsretten for lønudgifter,
 - Hverken i forhold til selskabets egne ansatte, der foretog de konkrete rejser og ophold, og ej heller lønudgifter til selskabets direktion, som helt sædvanligt inddrages i sådanne transaktioner.

M&A aktiviteter

- **Lønomsomkostninger afholdt ved budgiving (jr. nr. 12-208412 og jr. nr. 13-4885342)**
 - Tilbud på bankaktiviteter fra FS
 - Fradrag for almindelige lønomsomkostninger i denne henseende (1,2 mio.)
 - Landsskatteretten
 - Løn medgået til forhandling med FS, gennemgang af kundeengagementer/aktiviteter.
 - Ikke tale om ekstrabetaling, bonus eller andet, der ligger ud over normal løn.
 - Dermed fradragsberettigede omsomkostninger.

M&A aktiviteter

- **Udgifter ved købstilbud på børsnoteret selskab (SKM 2013.557 Ø)**
 - Bonus og rådgivere
 - Indsats til at opnå bedste pris på aktier og til at sikre overholdelse af børslovgivningen.
 - ØL:
 - Udgifter afholdt til overholdelse af børslovgivning kan ikke anses som udgifter, der vedrører driften.
 - Bonus optjent i forbindelse med proces, uanset om faktisk ejerskifte. Udbetalt til medarbejder, som over længere tid skulle yde en ekstraordinær indsats
 - Ikke godtgjort at udgiften havde den fornødne tilknytning til selskabets drift.
- **Hvad gælder for investor relations og roadshows?**
 - Rejseudgifter
 - Lønomkostninger

M&A aktiviteter

- **Lønudgifter ved retssager/voldgift (SKM 2014.731 LSR)**
 - Spørgsmål om fradrag for lønudgifter afholdt i forbindelse med varetagelse af selskabets interesser i en voldgiftssag vedrørende restkøbesum for aktier.
 - Omhandlede også rådgiveromkostninger og allokering af udgifter til varemærke
 - Landsskatteretten
 - Lagt til grund, at aktiekøb var udvidelse af erhvervsvirksomhed
 - Voldgiftssag dermed sikring af formueinteresser
 - Dermed ikke medgået til at erhverve, sikre og vedligeholde selskabets indkomst
 - Uanset, at der ikke blev ydet ekstra betaling og uanset, at de omhandlede lønudgifter kun udgjorde en mindre del af den samlede løn i indkomståret til de omhandlede medarbejdere.
 - Uanset indholdet af LV 2008
- **Konsekvenser**
 - Må også omfatte egentlige M&A aktiviteter
 - Egentlig domstolsafgørelse herom savnes fortsat
 - Flere forespørgsler fra SKAT - Forberedelse



ADVISORY[®]

INDEPENDENT TAX CONSULTING

Lempelse for udenlandsk skat

Lempelse for udenlandsk skat

- LL § 33 F – Nettoprincippet
 - Fra den udenlandske indkomst fratrækkes de udgifter, der vedrører den udenlandske indkomst
 - → Dansk lempelse reduceres

Nettoprincip



$$\text{Lempelsesbrøken} = \frac{\text{Dansk skat} \times \text{Den lempelsesberettigede indkomst}}{\text{Globalindkomsten}}$$

Lempelse for udenlandsk skat

Eksempel – Indkomståret 2013

Globalindkomst	Kr. 2.000.000
Dansk skat (25 % of globalindkomst)	Kr. 500.000

Service fee fra datterselskab:

Indkomst	Kr. 1.000.000
Relaterede omkostninger	<u>Kr. 950.000</u>
Nettoindkomst (5 % profit)	Kr. 50.000

Kildeskat (33 % brutto)	Kr. 330.000
Lempelse i dansk skat	Kr. 12.500
Samlet global skat	Kr. 817.500

$$500.000 * 50.000 / 2.000.000$$

$$500.000 + 330.000 - 12.500$$

Global effektiv skatteprocent:	41 %
--------------------------------	------

$$817.500 / 2.000.000 * 100$$

Selskabsskat på 25%

- Kildeskat 5%: Ikke fuld lempelse ved udgiftsallokering på >80% af bruttoindkomsten
- Kildeskat 10%: Ikke fuld lempelse ved udgiftsallokering på >60% af bruttoindkomsten

Lempelse for udenlandsk skat

- **LL § 33 F – Nettoprincippet (fortsat)**
 - Udgifter der direkte kan henføres
 - Klar sammenhæng mellem udgiften og den udenlandske indtægt
 - Udgifter der ikke kan henføres enten til den danske eller udenlandske indkomst
 - Fordeles forholdsmæssigt efter forholdet mellem den danske og udenlandske bruttoindkomst
 - SKAT udfordrer virksomhedernes opgørelser
 - Tvister, f.eks. vedrørende R&D og royalty

Lempelse for udenlandsk skat

- SKM2014.276
 - Faktum:
 - Dansk selskab i hotelkoncern betalte kildeskat til udlandet
 - Besad kapitalandele/IP → royalty/managementfee
 - Afholdt renteudgifter, som ikke var blevet fratrukket den lempelsesberettigede indkomst
 - Skatteydere påstande
 - Principalt: Udgifter der klart er den udenlandske indkomst uvedkommende skal ikke henføres hertil, jf. formålsfortolkning
 - Subsidiært: Renteudgifterne vedrørte konkret den danske indkomst, og skulle henføres direkte hertil
 - Driften vedr. managementtydelser genererede positivt cash flow, hvorfor lånoptagelsen var relateret til selskabets ansvar for koncernens samlede likviditetsstyring → Renteudgifterne angik dansk finansiel virksomhed

Lempelse for udenlandsk skat

- SKM2014.276
 - SKAT:
 - Ordlyden medfører, at udgifter der vedrører en indkomst, som ikke direkte kan henføres til enten den udenlandske eller danske indkomst, skal fordeles forholdsmæssigt
 - Intet krav om at udgifter, der fordeles forholdsmæssigt, specifikt skal vedrøre såvel den danske som den udenlandske indkomst (blot tale om en residualpost).
 - LSR:
 - Enig i SKAT's fortolkning
 - Desuden ansås renteudgifterne for at udgøre en naturlig del af den samlede virksomhed (÷ separate virksomheder) → Renteudgifter angik derfor også royaltyindtægterne
- Konklusion
 - Nødvendigt med fokus herpå
 - Argumentation og dokumentation i orden



ADVISORY®

INDEPENDENT TAX CONSULTING

CFC-beskatning

CFC-beskatning

- Ændringer i koncernstrukturen
 - Er CFC-beskatning tænkt ind?
 - Royalty
 - Renteindtægter
 - Kursgevinster
 - Finansielle kontrakter
 - Løbende monitorering af CFC-indkomstens størrelse
 - Tilpasning af koncernstrukturen til imødegåelse af CFC-beskatning

CFC-beskatning

- Tre nyere afgørelser
 - SKM2014.830.SR
 - Avance ved salg af goodwill ikke CFC-indkomst
 - SKM2013.649.SR
 - Indtægter fra rake-back-aftaler mv. udgjorde ikke CFC-indkomst
 - SKM2014.577.SR
 - Regler om underskudsbegrænsning finder også anvendelse under CFC-beskatning



ADVISORY®

INDEPENDENT TAX CONSULTING

Lovforslag L 98

Valutakursgevinster og -tab samt renteloftsreglen

L 98 - Lagerbeskatning

Ændringer med L 98

- HR: Fordringer (lagerprincippet) og gæld (realisationsprincippet)
 - Særskilt valgfrit lagerprincip for:
 - Koncerninterne **fordringer**
 - Vederlags**fordringer**
 - **Gæld** optaget til handel på et reguleret marked
 - ~~**Gæld** i fremmed valuta, der ikke er optaget til handel på et reguleret marked~~
 - Valutakursændringer på **fordringer** og **gæld**
 - Fra indkomstår, der begynder 1. marts 2015
 - Kan vælges med tilbagevirkende kraft fra 2010 fsva. koncerninterne fordringer

Formål

- Hindre utilsigtede konsekvenser ved at indføre mulighed for at vælge lagerbeskatning isoleret for valutakursændringer
- Hindre skatteudskydelse ved at fjerne asymmetri mellem unoterede fordringer og gæld

L 98 - Renteloftsreglen

Ændringer ved L 98

- Fradragsbeskæring af nettofinansieringsudgifter udover den skattemæssige værdi af aktiverne x standardrenten (4,1 %)
 - Nettokurstab på fordringer udover indkomstårets ~~brutto~~nettorenteindtægter beskæres ikke.
 - Det omfatter dog ikke kurstab på fordringer, hvor anskaffelsessummen er højere end den aftalte indfrielsessum (kun den overskydende del)
 - I stedet fremgøres disse til modregning i senere nettogevinster og ~~brutto~~nettorenteindtægter
- Fra indkomstår, der begynder 1. marts 2015
 - Kan vælges for indkomstår der er påbegyndt i perioden 1/1-2013 til 28/2-2015 (sambeskattede selskaber skal træffe samme valg)

Formål

- At fjerne utilsigtede konsekvenser af renteloftsreglen som er i modstrid med intentionen bag bestemmelsen
 - Undgå at en velkonsolideret koncern fradragsbeskæres



ADVISORY[®]

INDEPENDENT TAX CONSULTING

Aktuelt om udbytteværnregler

Generelt om udbytteværneregler

"Velkendte" værneregler (LL § 16 A og 16 B)

- Udlodning af likvidationsprovenu i årene forud for opløsning
- Udlodning ved kapitalnedsættelser
- Tilbagealg til udstedende selskab

Nyere værneregler

- Tilbagealg til udstedende selskabs datterselskab
- Salg og genkøb (PA)
- Kontantvederlag ved skattefri og skattepligtige omstruktureringer
- [Koncerninterne aktiesalg \(§ 2D, stk. 1\)](#)
- Salg til tomme selskaber (§ 2D, stk. 2)

Mere vidtrækkende anvendelsesområde end tiltænkt?

SEL § 2 D, stk. 1

Koncerninternt aktiesalg

Betingelser:

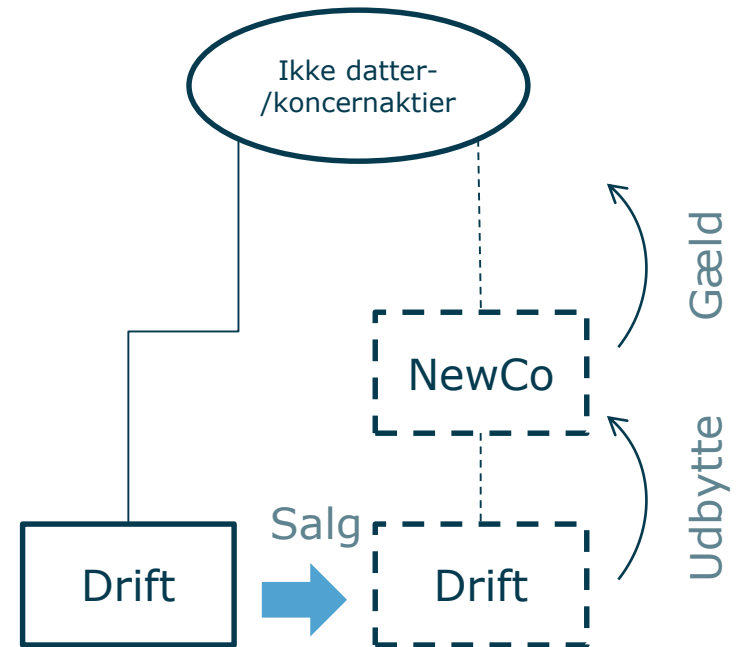
- Juridisk person overdrager
- Aktier mv. i koncernforbundet selskab (Drift).
- Til et andet koncernforbundet selskab (NewCo).
- Og vederlag består i andet end aktier i NewCo (typisk gældsbrief).

Retsvirkning:

- Vederlag, som ikke er aktier (i NewCo), er udbytter

Gælder dog ikke:

- Aktionærer som kan modtage skattefrie udbytter fra drift før overdragelsen.

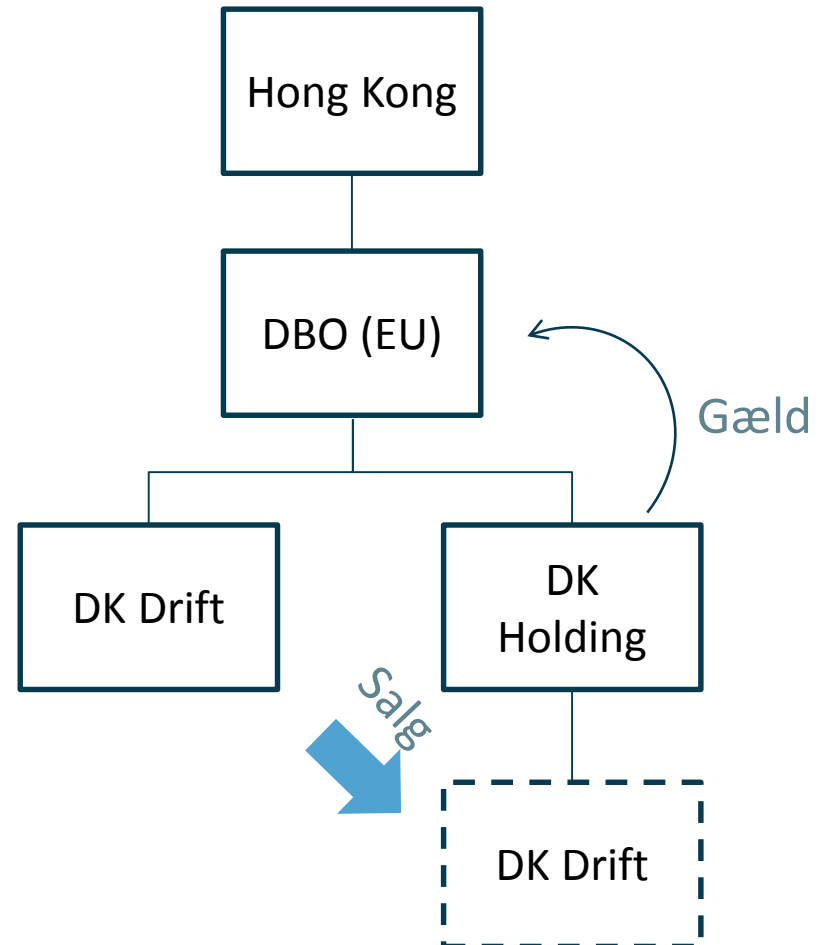


Drift har likviditet som ønskes udbetalt til investor. Drift sælges til NewCo. og NewCo udsteder en gæld (andet end aktier i NewCo).

SEL § 2 D – eksempler og problemer

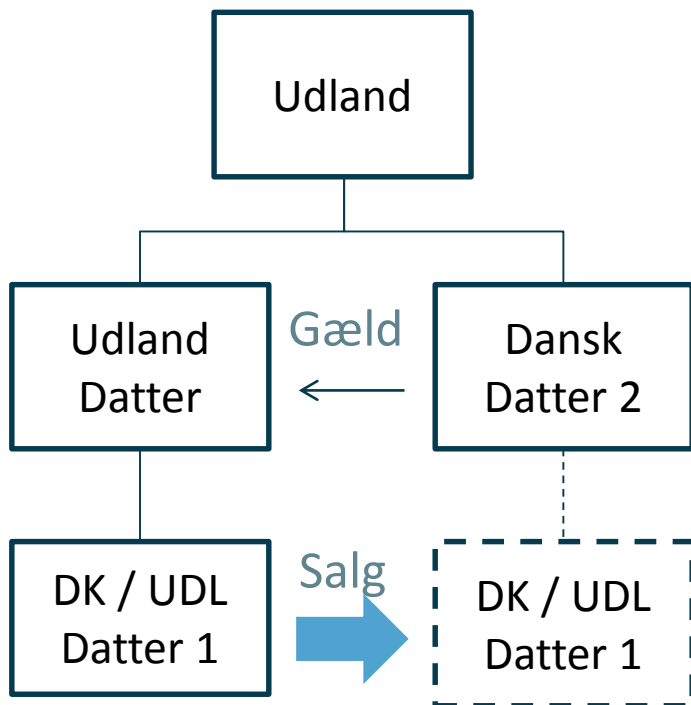
Rammer

- Når moder ikke kan modtage skattefri udbytter
 - Beneficial owner
 - M/D direktivet
 - DBO
 - GAAR



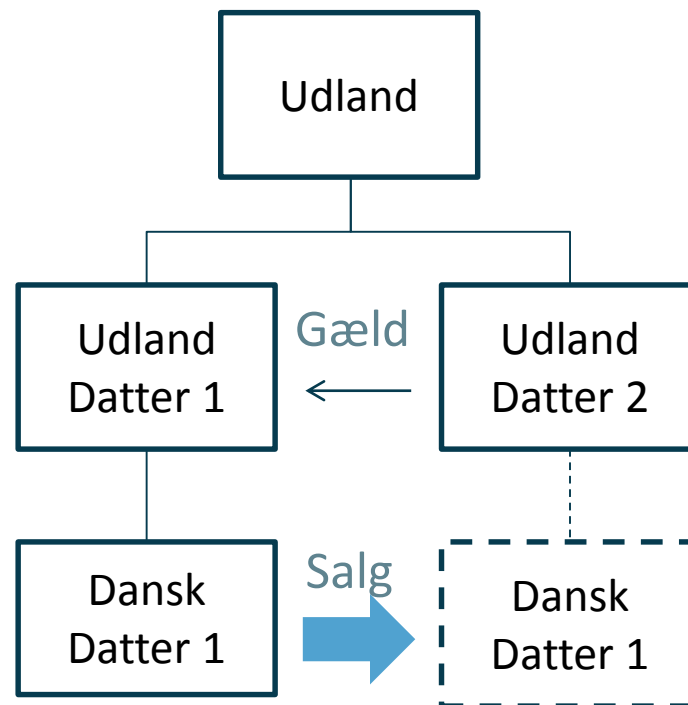
SEL § 2 D – eksempler og problemer

"Udland Datter" kan ikke modtage udbytter skattefrit efter danske regler



Kildeskat?

"Udland Datter 1" kan ikke modtage udbytter skattefrit fra "Dansk Datter 1"



Kildeskat?



ADVISORY[®]

INDEPENDENT TAX CONSULTING

Cash pools

Cash pools

- **Hvad kendetegner en cash pool?**
- Skatteretlige problemstillinger
 - Netto- eller bruttoplacering (rente og valuta)?
 - Hvordan fastsættes armslængde renten?
 - Skal der fastsættes et service fee el.lign.?
 - Hvis ja, er det en momspligtig ydelse?
 - Skal der allokeres renter ved cash pool for hovedkontor og filialer?
 - Begrænset vs. Ubegrænset selvstændighedsfiktion
 - Allokering af cash pool fordele (reduceret samlet eksponering)
 - Kildeskat: indkomstens karakter og hvem er beneficial owner
 - Tynd kapitalisering: Omfattes cash pool placeringer?

Cash pools (SKM2014.53.LSR)

- Første danske afgørelse om cash pools (Bombardier)
 - Cash poolen fungerede, som et såkaldt zero-balancing system
 - Cash pool selskabet havde ikke en selvstændig credit rating
- Kendelse:
 - Forhøjelse af rente samt fastsættelse af service fee
 - Cash poolen anses som en nettoplacering
 - Det danske selskab (H1 A/S) havde en kreditrisiko på nettoplaceringer hos cash pool selskabet (H4), da alle mellemværender var usikrede
 - H4's kreditværdighed kunne afspejle selskabets låntageres kreditværdighed (dvs. koncernens)
 - Der var ikke grundlag for en anden marginal for H1 A/S's nettolån til H4 end H4's nettolån til H1 A/S
- NB! Der var ikke udarbejdet tilstrækkelig TP dokumentation, hvorfor SKAT kunne fastsætte indkomsten skønsmæssigt, jf. SKL § 3B, stk. 8, jf. § 5, stk. 3



ADVISORY[®]

INDEPENDENT TAX CONSULTING

Status på OECD's BEPS Project

Baggrund og formål

- Globalisering →
 - Stigende omplacering af profit drivers → underminering af fordelingen af provenu mellem stater
 - Udfordring for nationale regler
- 2012: G20 initierede BEPS – hvor i dag 44 lande deltager
- OECD har mandat til at gennemføre international skattereform
- Non-OECD/G20-lande deltager på lige fod
- “Income must be taxed where the economic activity is carried out and the value is created”

Baggrund og formål

Coherence

Hybrid Mismatch Arrangements (2)

Interest Deductions (4)

CFC Rules (3)

Harmful Tax Practices (5)

Substance

Preventing Tax Treaty Abuse (6)

Avoidance of PE Status (7)

TP Aspects of Intangibles (8)

TP/Risk and Capital (9)

TP/High Risk Transactions (10)

Transparency

Methodologies and Data Analysis (11)

Disclosure Rules (12)

TP Documentation (13)

Dispute Resolution (14)

Digital Economy (1)

Multilateral Instrument (15)

Baggrund og formål

Action Plan on Base Erosion and Profit Shifting, 2013

- 15 Actions: 7 Actions i 2014 og 8 Actions i 2015
- Anbefalinger til nationale regler og OECD Model Tax Convention

BEPS 2014 Deliverables, September 2014

- 7 separate rapporter (1,2,5,6,8,13,15)

BEPS 2014 Public Discussion Drafts

- Action 4: Interest deductions and other financial payments
- Action 7: Preventing the artificial avoidance of PE status
- Action 8, 9, 10: Transfer pricing
- Action 14: Make dispute resolution mechanisms more effective

Overblik

Action	Subject	Deadline	Domes- tic law	OECD Model	Already OECD project	Danish law
1	Address the challenges of the digital economy	September 2014	X	X	X	SEL § 2, stk. 6; KSL § 2, stk. 10
2	Neutralize effects of hybrid mismatch arrangements	September 2014	X	X	X	SEL §§ 2 A, 2 B, 2 C, 9 & LL § 5 G
3	Strengthen CFC-rules	September 2015	X			SEL § 32, LL § 16, FBL § 12
4	Limit BEPS via interest deductions	September/ December 2015	X	X		SEL §§ 11, 11 B & 11 C
5	Counter harmful tax practices more efficiently	September 2014	X		X	÷
6	Prevent treaty abuse	September 2014		X	X	SEL § 2, stk. 1, litra c & d
7	Preventing the artificial avoidance of PE status	September 2015		X		÷

Overblik

Action	Subject	Deadline	Domestic law	OECD Model	Already OECD project	Danish law
8	Transfer pricing – intangibles	September 2014		X	X	÷
9	Transfer pricing – risk and capital	September 2015		X		÷
10	Transfer pricing – other high-risk transactions	September 2015		X		÷
11	Establish methods to collect/analyze data on BEPS	September 2015	X			÷
12	Disclosure aggressive tax planning	September 2015	X			÷
13	Re-examining transfer pricing documentation	September 2014	X			÷
14	Make dispute resolution more effective	September 2015		X	X	÷
15	Develop multinational instrument	September 2014/ December 2015	X			÷

Action 4: Limit base erosion via interest deductions and other financial expenses

- Anbefalinger vedrørende best practice i udformning af lovgivning
 - Koncernintern gæld og tredjemandsgæld
 - Underkapitalisering og finansiering af udskudt eller skattefritaget indkomst
 - TP Guidance
 - Finansielle og performance garantier, derivativeves og captives samt andre forsikringsarrangementer.
- Public Discussion Draft: Interest Deductions and other financial payments, 18 December 2014
 - Den skattepolitiske udfordring: debt push down i forbindelse med inbound og outbound investeringsstrukturer.
 - Konsultationsdokument efterlyser input vedrørende den mest hensigtsmæssige udformning af regler, der skal adressere BEPS gennem finansielle betalinger – 6 kategorier.
 - Output: udvikling af best practice.

Action 7: Preventing the artificial avoidance of PE status

Fire emner analyseres:

1. Commissionaire arrangements and similar strategies
 - Udvide anvendelsesområdet for article 5(5)
 - Styrke kravene til uafhængighed
2. Preparatory or auxiliary activities
 - Ændret ordlyd af artikel 5(4) – således at alle eksempler er underlagt kravet om “preparatory or auxiliary” condition
3. Splitting-up of contracts
4. Forsikring

Action 14: Make Dispute Resolution Mechanisms more effective

- Action 14:
 - *Develop solutions to address obstacles that prevent countries from solving treaty-related disputes under MAP, including the absence of arbitration provisions in most treaties and the fact that access to MAP and arbitration may be denied in certain cases.*
- Public Discussion Draft, 18 December 2014
 - Foreløbige resultater – ikke konsensusbaseret.
 - Tredelt tilgang:
 - » Politisk forpligtelse til effektivt at eliminere beskatning, som ikke er i overensstemmelse med OECD modellen
 - » Tilvejebringe nye tiltag som forbedrer adgangen til MAP og forbedrede procedure.
 - » Etablering af en overvågningsmekanisme vedrørende implementeringen.
 - Politisk forpligtelse vejledt af følgende principper:
 - 1) Sikring af, at DBO forpligtelser vedrørende MAP er fuldt ud implementeret i god tro;
 - 2) Sikring af, at administrative processer fremmer og løser DBO-relaterede tvister;
 - 3) Sikring af, at skatteydere kan få adgang til MAP når betingelserne er opfyldt;
 - 4) Sikring af, at alle sager løses, når der initieres MAP.

Action 14: Make Dispute Resolution Mechanisms more effective

- Re 1.
 - “Shall endeavor” erstattes af en forpligtelse til at nå et resultat i MAP
- Re 2.
 - Der præsenteres et antal muligheder til at løse problemerne.
 - Best practices som beskrevet i OECD Manual on Effective MAP
 - Implementering af bilaterale APA programmer
 - Tilbagevendende problemstillinger
 - Rollback of APAs
- Re 3.
 - 8 forhindringer identificeres, og der præsenteres et antal mulige løsninger.
- Re 4.
 - MAP arbitration

Action 15: Develop multinational instrument

- Der findes mere end 3.000 bilaterale DBO'er
- Implementering af BEPS Actions gennem et multilateralt instrument, f.x.:
 - Konvention, som erstatter DBO'er
 - Konvention som ændrer ordlyden af DBO'er
- En sådan konvention vil supplere DBO'ere
 - Konvention, som erstatter DBO'er
 - Konvention som ændrer ordlyden af DBO'er
- 2014 deliverable: Developing a Multilateral Instrument to Modify Bilateral Tax Treaties
 - Behov for et hurtigt instrument – ellers større gab mellem model DBO og faktiske DBO'er.
 - Innovativ tilgang uden sidestykke i skatteverdenen.
 - Konklusion: multilateralt instrument er ønskværdigt og muligt, og forhandlingerne bør begynde snarest.

Action 6: Prevent treaty abuse

Misbrug af DBO'er

- Treaty shopping indebærer tre tiltag:
 1. Eksplicit udtalelse om, at DBO'er tilsigter at modvirke muligheder for double non-taxation eller reduceret beskatning gennem tax evasion/avoidance og treaty shopping.
 2. Specifik Limitation-on-Benefits ("LOB") klausul
 3. Generally Applicable Anti Avoidance Rule (Principal Purpose Test ("PPT"))
- Hvor 1 er minimumsstandarden
 - Hvorfor så mange forskellige regler?
 - Anset, at treaty abuse bedst imødegås gennem en kombination af specifikke og generelle værnsregler.

Action 6: Prevent treaty abuse

“LOB” klausul

- Begrænsninger i adgangen til DBO beskyttelse til personer, som er hjemmehørende i en overenskomststat.
 - Except as otherwise provided in this Article, a resident of a Contracting State shall not be entitled to a benefit that would otherwise be accorded by the Convention, [...] unless such resident is a “qualified person”, as defined in paragraph 2, at the time that the benefit would be accorded.
 - 7 siders ordlyd og 37 siders kommentarer indtil videre!
 - DBO fordele kun, hvis “qualified person” eller hvis der indrømmes DBO-fordele i henhold til stk. 3, 4, or 5.
 - Definition af “qualified person” i stk. 2.
 - Stk. 3: “treaty benefits even if not qualified person, as long as the item of income is derived in connection with the active conduct of a trade or business in that person’s state of residence.
 - Par. 4.: “derivative benefits”: allows certain entities owned by residents of other states to obtain treaty benefits that these residents would have obtained if they had invested directly.”
 - Par. 5.: Overladt til overenskomststaterne
- Samspil med PPT
- Begrænsninger baseret på EU-retten og forfatningsret
- Opfølgningsarbejde

Action 6: Prevent treaty abuse

PPT:

"Notwithstanding the other provisions of the Convention, a benefit under this Convention shall not be granted in respect of any item of income or capital if it is reasonable to conclude, having regard to all relevant facts and circumstances, that obtaining that benefit was one of the principal purposes of any arrangement or transaction that resulted directly or indirectly in that benefit, unless it is established that granting that benefit in these circumstances would be in accordance with the object and purpose of the relevant provision of this Convention"

- Opfølgningsarbejde skal fokusere på et antal emner vedrørende design og udformningen af PPT.
- Voldsom kritik og modstand
 - Benefit consultants
 - "detrimental to legal culture"

Diskussion/Konklusion/Action

Generelle konklusioner

- Politisk prestigeprojekt
- Forbedret beskyttelse af skattebasen
- Formindsket retssikkerhed og forudsigelighed.
- Forøgede compliance byrder
 - TP documentation, hybrid mismatch, LOB/PPT
- Forøget risiko for dobbeltbeskatning
- Fortsat mangel på politisk konsensus vedrørende fundamentale reformer
- EU-retlige begrænsninger

Handlinger/forberedelse



ADVISORY®

INDEPENDENT TAX CONSULTING

Ny omgåelsesklausul EU Direktiver og DBO'er

Ny omgåelsesklausul

- Ændringen af moder-/datterselskabsdirektivet

- Målet er beskrevet således:

- *"... The inclusion of the more comprehensive GAAR, adapted to the specifics of the Parent Subsidiary, along the principles indicated by the Recommendation on aggressive tax planning would remove these difficulties and would improve the efficiency of measures taken at national level to counter international tax avoidance, while enhancing coordinated actions by Member States and ensuring compliance with Treaty Freedoms, as interpreted by the Court of Justice of the European Union ('CJEU')..."*. Jf. COM(2013) 814 final, p. 3.

- GAAR i artikel 1:

2. Member States shall not grant the benefits of this Directive to an arrangement or a series of arrangements that, having been put into place for the main purpose or one of the main purposes of obtaining a tax advantage which defeats the object or purpose of this Directive, are not genuine having regard to all relevant facts and circumstances.

An arrangement may comprise more than one step or part.

3. For the purposes of paragraph 2, an arrangement or a series of arrangements shall be regarded as not genuine to the extent that they are not put into place for valid commercial reasons which reflect economic reality.

4. This Directive shall not preclude the application of domestic or agreement-based provisions required for the prevention of tax evasion, tax fraud or abuse."

Ny omgåelsesklausul

- Betingelser :
 - Der skal være tale om et arrangement eller en serie af arrangementer,
 - der kan omfatte flere trin eller dele,
 - der er tilrettelagt med det hovedformål eller et af hovedformålene at opnå en skattefordel,
 - som virker mod målet for eller formålet med de pågældende bestemmelser og,
 - som ikke er reelle (*not genuine*) under hensyntagen til alle relevante faktiske forhold og omstændigheder.
- GAAR bliver et EU-retligt begreb, som EU-domstolen har den endelige fortolkningskompetence over.
- Det er op til den enkelte medlemsstats skatteadministration at vurdere, om et arrangement falder ind under anvendelsesområdet
 - Medlemsstaten skal foretage en objektiv analyse og inddrage alle relevante faktiske forhold og omstændigheder samt overholde proportionalitetsprincippet.
 - Risiko for, at direktivet fortolkes forskelligt i de enkelte medlemsstater.
 - Medlemsstaterne skal bestræbe sig på at informere hinanden om nyttige oplysninger i forbindelse med anvendelsen af det ændrede direktiv.

Ny omgåelsesklausul

Inspiration fra Kommissionens Henstilling om aggressiv skatteplanlægning (der henvises også hertil p. 23 i Lovforslaget).

Vurderingen af, om en transaktion er kunstig

(a) the legal characterisation of the individual steps which an arrangement consists of is inconsistent with the legal substance of the arrangement as a whole;

(b) the arrangement or series of arrangements is carried out in a manner which would not ordinarily be employed in what is expected to be a reasonable business conduct;

(c) the arrangement or series of arrangements includes elements which have the effect of offsetting or cancelling each other;

(d) transactions concluded are circular in nature;

(e) the arrangement or series of arrangements results in a significant tax benefit but this is not reflected in the business risks undertaken by the taxpayer or its cash flows;

(f) the expected pre-tax profit is insignificant in comparison to the amount of the expected tax benefit.

Vurderingen af, om der foreligger en skattefordel:

Compare the amount of tax due by a taxpayer, having regard to those arrangement(s), with the amount that the same taxpayer would owe under the same circumstances in the absence of the arrangement(s). In that context, it is useful to consider whether one or more of the following situations occur:

(g) an amount is not included in the tax base;

(h) the taxpayer benefits from a deduction;

(i) a loss for tax purposes is incurred;

(j) no withholding tax is due;

(k) foreign tax is offset.

Ny omgåelsesklausul

- Forslag til ny LL § 3
 - Lovfæstet international omgåelsesklausul
 - Implementerer ændringen til moder-/datterselskabsdirektivet, men udvider samtidig klausulen til også at gælde for rente-/royaltydirektivet og fusionsskattedirektivet.
 - Omgåelsesklausul gældende for dobbeltbeskatningsoverenskomster.
 - Virkning fra og med den 1. maj 2015
 - For arrangementer og serier af arrangementer vedrørende fordele i direktiverne om direkte beskatning
 - For arrangementer og transaktioner vedrørende fordele i dobbeltbeskatningsoverenskomster, uanset hvornår overenskomsterne er trådt i kraft.

Ny omgåelsesklausul

- Betingelser (stk. 1):
 - Arrangementer eller serier af arrangementer,
 - Vendingen "ethvert arrangement eller enhver transaktion" skal fortolkes bredt.
 - Et arrangement kan omfatte flere trin eller dele, jf. stk. 1, sidste pkt.
 - 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.
 - Henvisning til national praksis om substance over form?

Ny omgåelsesklausul

- 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.
 - Må påhvile skatteyder at godtgøre dette.
 - Fmtl. altid i overensstemmelse med indhold, men formålet er ikke så let at identificere. Skal afgøres konkret.

Ny omgåelsesklausul

- LL § 3, stk. 3 er direkte udtryk for treaty override – Folketinget er ikke oplyst herom!
- GAAR vedrørende DBO'er
 - Indføres i forventning om, hvilken bestemmelse der opnås enighed om i OECD-regi på baggrund af BEPS action point 6.
 - Udtales, at indholdet af disse to bestemmelser forventes at være tilnærmelsesvist identisk, og at det må være domstolene, der skal afgøre, om dette er tilfældet.
 - Særligt kriteriet i stk. 1, om fraværet af realitet i en transaktion mv., kan vel ikke uden videre antages at være en iboende bestanddel af kriteriet i stk. 3.
 - OECD's BEPS 6 PPT
 - "Object and purpose":
 - OECD BEPS Action 6, p. 68: "To provide benefits in respect of bona fide exchanges of goods and services, and movements of capital and persons as opposed to arrangements whose principal objective is to secure a more favourable tax treatment."
 - "Arrangement or transaction": bredt fortolket
 - Eksempel: Afholdelse af bestyrelsesmøder i andre lande med henblik på at opnå flytning af hjemsted.

Ny omgåelsesklausul

- **Betydning**

- Den skattepligtige har ikke de fordele, der følger af et af direktiverne eller af en DBO.
- Forventeligt også indirekte fordele.
- Kildeskatte eller indkomstskat ved koncerninterne udbyttebetalinger.
- Kildeskattefrihed for koncerninterne rente-/ og royaltybetalinger.
- Omstruktureringer med succession
- Samtlige af de fordele, der kan udledes af en dobbeltbeskatningsoverenskomst.

- **Eksempler**

- Beneficial owner classic – overførsel af lån til DBO-land
- Overførsel af ret til deklarerede udbytter til finansiel institution
- Indgåelse af usufruct aftale vedrørende nyudstedte præferenceaktier for 3 år – betaling svarer til NPV af udbytteflow.
- Placering af produktion – valg af land med DBO – Ikke omfattet
- Collective Investment Vehicle: Ikke omfattet, hvis enkelte minoritetsinvestorer er hjemmehørende i stater uden DBO, og CIV investerer i DBO lande.
- Forøgelse af ejerandel fra 24 % til 25 % - Ikke omfattet.
- Mismatches - Dette er netop i PSD anerkendt, som ikke værende misbrug, der netop forudsætter særligt indført hjemmel med henblik på at forhindre dette.



ADVISORY[®]

INDEPENDENT TAX CONSULTING

Transfer pricing dokumentation

Output fra Action 13 vedrørende TP dokumentation

1. *'To ensure that taxpayers give appropriate consideration to transfer pricing requirements in establishing prices and other conditions for transactions between associated enterprises and in reporting the income derived from such transactions in their tax returns';*
2. *'To provide tax administrations with the information necessary to conduct an informed transfer pricing risk assessment';*
3. *'To provide tax administrations with useful information to employ in conducting an appropriately thorough audit of the transfer pricing practices of entities subject to tax in their jurisdiction, although it may be necessary to supplement the documentation with additional information as the audit progresses.'*

Output fra Action 13 vedrørende TP dokumentation

Nyt koncept for TP dokumentation

1. Master file
2. Local file
3. Country-by-country report (CbC-report)

Output fra Action 13 vedrørende TP dokumentation

Ad 1) Master file – et *blueprint* af MNE-gruppen

- Fem kategorier af information på gruppe-niveau
 1. Illustration af organisationsstruktur
 2. Beskrivelse af forretningsmodel og value drivers.
 3. Intangibles (udvikling, ejerskab, anvendelse)
 4. Inter-company finansielle aktiviteter
 5. Finansielle- og skattepositioner

Output fra Action 13 vedrørende TP dokumentation

Ad 2) Local file

- Tre kategorier af information:
 1. Beskrivelse af lokal enhed
 2. Beskrivelse og analyse af kontrollerede transaktioner
 3. Finansielle informationer og processer (allokeringsmodeller)

Output fra Action 13 vedrørende TP dokumentation

Ad 3) Country-by-country (CbC) Report

- Følgende kategorier af information skal afgives:
 1. Omsætning
 2. Overskud/underskud før skat
 3. Betalt skat & skyldig skat (for indkomståret)
 4. Selskabskapital
 5. Akkumulerede over-/underskud
 6. Antal medarbejdere
 7. Materielle aktiver
 8. Karakteristik af forretningsaktivitet for individuelle selskaber
 9. Yderligere information
- 1-7: Aggregeret pr. land (Table 1)
- 8: Pr. selskab (Table 2)
- 9: Frivillig (Table 3)

Output fra Action 13 vedrørende TP dokumentation

CbC Report

- Første filing for finansåret 2016 (konsolideret); Frist er 1 år
- Grænse: Koncernomsætning < 750 millioner Euro i foregående år
- Files i moderselskabsjurisdiktionen
- Deles via eksisterende og nye udvekslingsinstrumenter (April, 2015)

Master file og local file

- Files lokalt i henhold til lokal regulering (skal udvikles/opdateres, herunder DK)

Output fra Action 13 vedrørende TP dokumentation

Implikationer

1. TP strategi: hvordan når vi målsætning for dokumentation?
2. Mere debat med interne folk fra forretningen vedrørende disclosure.
3. Mere interaktion med IT/ERP/business staff vedrørende indsamling af kvantitativ og kvalitativ information.
4. Debat vedrørende TP/Tax staff's funktionalitet, inklusiv:
 - Teknologiske kompetencer, herunder Excel og indsigt i ERP-plattform
 - Sociale færdigheder
5. Systemtest: Evne til at rekonstruere data og bearbejdning af data, dvs. stien fra input til output (Placering og indhold af D/I/V: 'Knowledge Maps'; E-mail og øvrig datadisciplin).



ADVISORY®

INDEPENDENT TAX CONSULTING

Statsstøtte og nationale skatteregler

Statsstøtte

- Hvad er statsstøtte
 1. Tilstedeværelse af en økonomisk fordel
 2. Støtten er ydet af staten eller af statsmidler
 3. Fordrejer eller truer med at fordreje konkurrencen og påvirker samhandlen
 4. Begunstiger visse virksomheder eller produktioner (selektiv)

Statsstøtte

- Udvalgte skattesager
 - Gibraltar (skatteregimet)
 - Spanien (IP box)
 - Lichtenstein (IP box)
 - Holland (Interest box og Starbucks)
 - Irland (Apple)
 - Luxembourg (FIAT og Amazon)
 - Belgien (Excess profit tax rulings)

Statsstøtte

- Udvalgte områder?
 - IP-boxes
 - Interest-boxes
 - ATR
 - APA
 - Mismatches
 - Andre?





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