

**Retteskema - eksamen sommer 2016**  
**Skatteret / Polit-kandidat**  
**Alle hjælpemidler**  
**Eksamen afholdt 27. juni 2016.**

## **Indledning**

Ved bedømmelsen lægges vægt på givne begrundelser.

Det skal i overensstemmelse med hensigten med kurset (målbeskrivelsen) vurderes om den studerende har tilegnet sig en vis "juridisk metode", og således skal det vises via eksamensbesvarelsenerne om skatteretlige problemstillinger af den studerende kan afgrænses og løses i begrundet form og med paragraf og lovhenviisninger.

## ***Om rettevejledningen***

Dette er alene en skematisk rettevejledning til brug for eksaminator og censors opgaveretning af eksamensbesvarelsenerne.

Der er tale om en skematisk rettevejledning, der således er åben for den konkrete besvarelse, dog skal nedennævnte lovbestemmelser berøres.

Vigtigt er det at de studerende viser en argumentation støttet på retskilderne.

## **Spørgsmål/Tema 1**

**Opgave 1.1.** Beskriv i hovedtræk de danske sambeskatningsregler – og oplys om sambeskatningskredsen, da du samtidig skal lægge til grund ved besvarelsen, at der ikke er valgt international sambeskatning?

### **Svar:**

Sambeskatningsreglerne følger af selskabsskattelovens § 31 og medfører såkaldt national, obligatorisk sambeskatning, dvs. alle danske enheder som beskattes efter selskabsskattelovens § 1 om "aktieselskabsbeskatning" skal indgive sambeskatningsselvangivelse – og dette via det ultimative danske moderselskab, når der er koncernforbindelse.

Selskabsskattelovens § 31 siger følgende i stk. 1.

#### **§ 31**

Koncernforbundne selskaber og foreninger m.v. omfattet af § 1, stk. 1, nr. 1-2 b, 2 d-2 j, 3 a-5 og 5 b, § 2, stk. 1, litra a og b, eller [kulbrinteskattelovens § 21, stk. 4](#), skal sambeskattes (national sambeskatning). Ved koncernforbundne selskaber og foreninger m.v. forstås selskaber og foreninger m.v., der på noget tidspunkt i indkomståret tilhører samme koncern, jf. § 31 C. I stk. 2-9 sidestilles faste ejendomme og tilknyttet virksomhed efter [kulbrinteskatteloven](#) med faste driftsteder. Ved ultimativt moderselskab forstås det selskab, som er moderselskab uden at være datterselskab, jf. § 31 C.

Som henvisningen antyder, så defineres koncernkravet i lovens § 31 C som følger:

### § 31 C

Et selskab, en fond, en trust eller en forening m.v. (moderselskabet) udgør sammen med et eller flere datterselskaber en koncern. Et selskab kan kun have ét direkte moderselskab. Hvis flere selskaber opfylder et eller flere af kriterierne i stk. 2-6, er det alene det selskab, som faktisk udøver den bestemmende indflydelse over selskabets økonomiske og driftsmæssige beslutninger, der anses for at være moderselskab.

Stk. 2. Bestemmende indflydelse er beføjelsen til at styre et datterselskabs økonomiske og driftsmæssige beslutninger.

Stk. 3. Bestemmende indflydelse i forhold til et datterselskab foreligger, når moderselskabet direkte eller indirekte gennem et datterselskab ejer mere end halvdelen af stemmerettighederne i et selskab, medmindre det i særlige tilfælde klart kan påvises, at et sådant ejerforhold ikke udgør bestemmende indflydelse. Stk. 4. Ejer et moderselskab ikke mere end halvdelen af stemmerettighederne i et selskab, foreligger der bestemmende indflydelse, hvis moderselskabet har

1) råderet over mere end halvdelen af stemmerettighederne i kraft af en aftale med andre investorer,

2) beføjelse til at styre de finansielle og driftsmæssige forhold i et selskab i henhold til en vedtægt eller aftale,

3) beføjelse til at udpege eller afsætte flertallet af medlemmerne i det øverste ledelsesorgan og dette organ besidder den bestemmende indflydelse på selskabet eller

4) råderet over det faktiske flertal af stemmerne på generalforsamlingen eller i et tilsvarende organ og derved besidder den faktiske bestemmende indflydelse over selskabet.

Der er koncernforbindelse fra den luxembourgske direkte moder for den danske gruppe – og derfor skal de danske selskaber – alle – indgå i den danske obligatoriske nationale sambeskatning, dvs. Bolig Invest A/S med sine 3 underliggende døtre, Bolig Invest I ApS, II ApS og III ApS.

Der er den bestemmende indflydelse dels via kapital og dels via stemmer, herunder bestemmelse til at styre selskabets økonomiske og driftsmæssige beslutninger.

**Opgave 1.2.** Hvilket selskab er administrationsselskab – og hvad gælder særligt af forpligtelser mv. for et administrationsselskab?

#### Svar:

Administrationsselskabet bestemmes efter lovreglen i selskabsskattelovens § 31, stk. 6, og efter denne regel udpeges det øverste moderselskab, der deltager i sambeskatningen. I den danske sub-koncern har vi et moderselskab som hedder Bolig Invest A/S (holdingselskabet i DK) – og dette er efter loven det danske skattemæssige administrationsselskab.

§ 31 Stk. 6. Ved national sambeskatning udpeges det øverste moderselskab, der deltager i sambeskatningen, som administrationsselskab i sambeskatningen. Findes der ikke et dansk skattepligtigt øverste moderselskab, men flere sideordnede dansk skattepligtige søsterselskaber, udpeges et af søsterselskaberne, der deltager i sambeskatningen, som administrationsselskab

Forpligtelserne for dette selskab er kommunikationen med SKAT – og herunder ansvar og forpligtelse til indgivelse af sambeskatningsselvangivelse – og sikring af betaling af forskudsskatter, restskatter mv. , herunder modtagelse af evt. overskydende skatter. Der er samtidig en solidarisk hæftelse for skatter inden for sambeskatningskredsen.

Dette beskrives også i selskabsskattelovens § 31, stk. 6 som følger:

Administrationsselskabet forestår indbetalingen af den samlede indkomstskat. Dette gælder også restskat, tillæg og renter. Told- og skatteforvaltningen kan med frigørende virkning udbetale overskydende skat og godtgørelse til

administrationsselskabet. Administrationsselskabet og sambeskattede selskaber, hvor alle kapitalandele ved indkomstårets udløb er ejet direkte eller indirekte af det ultimative moderselskab, jf. § 31 C, hæfter solidarisk sammen med selskabet for den del af indkomstkatten, acontoskatten og restskatten samt tillæg og renter, der vedrører den del af indkomsten, som fordeles til selskabet. Selskaber, hvor alle kapitalandele ved indkomstårets udløb er ejet direkte eller indirekte af selskabet eller selskaber, der hæfter solidarisk efter 10. pkt., hæfter ligeledes solidarisk sammen med selskabet.

**Opgave 1.3.** Vil en betaling i 2018 i form af ”koncerntilskud”, jf. beskrivelsen oven for, have skattemæssige implikationer for de danske selskaber, der modtager dette. Beskriv tilskudsreglerne?

**Svar:**

Tilskud er normalt skattepligtige efter statsskattelovens § 4. Dog gælder en særlig undtagelse, dvs. koncerntilskud som ydes fra en koncernenhed – og også selvom det ydes fra et selskab, der kommer uden for den dansk/nationalt sambeskattede kreds – kan ydes skattefrit til modtagerselskabet i Danmark. Det følger af tilskudsreglen i selskabsskattelovens § 31 D, jf. således:

§ 31 D

Ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst medregner selskaber og foreninger m.v. ikke tilskud fra koncernforbundne selskaber eller foreninger m.v., jf. § 31 C. Dette gælder dog kun, hvis tilkudsyderen direkte eller indirekte er moderselskab for tilskudsmodtageren, eller hvis tilkudsyderen og tilskudsmodtageren har fælles direkte eller indirekte moderselskab (søsterselskaber). Ved tilskud mellem to selskaber (søsterselskaber) med fælles direkte eller indirekte moderselskab finder 1. pkt. kun anvendelse, hvis det fælles moderselskab kan modtage skattefrit udbytte fra tilkudsyderen. Hvis det fælles moderselskab kun ejer tilkudsyderen indirekte, skal betingelserne være opfyldt i hvert ejerled. Hvis det fælles moderselskab eller mellemliggende ejerled er udenlandske, skal de være omfattet af [direktiv 2011/96/EU](#) eller opfylde betingelserne for frafald eller nedsættelse af udbyttebeskatningen efter bestemmelserne i en dobbeltbeskatningsoverenskomst mellem Danmark og en fremmed stat, Færøerne eller Grønland.

Det er en betingelse, at der er koncernforbindelse, og at det udenlandske selskab ”kunne have indgået” i en sambeskatning, samt hvis det udenlandske selskab opfylder reglen i DBO om lempelse ad udbytter eller er et EU lands selskab.

Det er i denne koncern et luxembourgsk selskab og dette opfylder derfor kriterierne. Hertil kommer At følgende kriterier også skal være opfyldt, dvs. at der ikke er fradragsmulighed i udlandet.

Stk. 3. Selskaber, der yder tilskud til koncernforbundne selskaber, jf. § 31 C, har i ingen tilfælde fradrag for tilskuddet.

Stk. 4. Tilskudsyderen og -modtageren skal være selskaber og foreninger m.v., der sambeskattes efter § 31, eller selskaber og foreninger m.v., der sambeskattes eller ville kunne sambeskattes efter § 31 A. Tilskudsyderen kan ikke være et investeringsselskab efter [aktieavancebeskatningslovens](#) regler.

Stk. 5. Uanset stk. 1 medregnes koncerntilskud ved indkomstopgørelsen, hvis et udenlandsk koncernforbundet selskab har fradrag for koncerntilskuddet efter udenlandske skatteregler.

## Spørgsmål/Tema 2

### (Udbytteudlodningerne)

**Opgave 2.1.** Beskriv de danske regler for udbytteudlodninger som er relevante for strukturen – såvel ad dansk-interne udbytter som ad udbytter, der går fra Danmark til udenlandsk moder?

Grundlæggende i dansk skatteret er udbyttereglen og udbyttebeskatningen fastlagt og defineret i ligningslovens § 16 A.

Mellem danske selskaber og i en ejerkreds som den foreliggende, hvor der faktisk er 100% ejerskab – da vil der være tale om datterselskabspositioner. Reglen som regulerer udbytter og aktieavance er aktieavancebeskatningslovens § 4 A som har følgende datterselskabsdefinition:

#### § 4 A

Ved datterselskabsaktier forstås aktier, som ejes af et selskab, der ejer mindst 10 pct. af aktiekapitalen i datterselskabet, jf. dog stk. 2, 3 og 7.

Og ad dansk/international relation til Luxembourg gælder følgende efter stk. 2.

Stk. 2. Det er en betingelse efter stk. 1, at datterselskabet er omfattet af [selskabsskattelovens § 1, stk. 1](#), nr. 1-2 a, 2 d-2 h og 3 a-5 b, eller at beskatningen af udbytter fra datterselskabet frafalder eller nedsættes efter bestemmelserne i [direktiv 2011/96/EU](#) om en fælles beskatningsordning for moder- og datterselskaber fra forskellige medlemsstater eller efter en dobbeltbeskatningsoverenskomst med Færøerne, Grønland eller den stat, hvor datterselskabet er hjemmehørende.

Luxembourg er inden for EU – og derfor gælder moder/datterselskabsdirektivet som der henvises til.

Ad udbyttebeskatningen i ”selskaberhvervede udbytter” – og fritagelsen herfor i sådanne situationer omfattet af ”datterselskabs-definitionen” så gælder følgende fritagelsesregel, som en undtagelse til ligningslovens § 16 A

Selskabsskattelovens § 13, stk. 1, som definerer i indledningen **”Til den skattepligtige indkomst medregnes ikke”**:

#### **§ 13, stk. 1, Nr. 2**

Udbytte, som de i § 1, stk. 1, nr. 1-2 b, 2 d-2 j, 3 a-5 b, nævnte selskaber og foreninger mv. modtager af aktier eller andele i selskaber omfattet af § 1, stk. 1, nr. 1-2 b, 2 d-2 j og 3 a-5 b, eller selskaber hjemmehørende i udlandet. Dette gælder dog kun udbytter af datterselskabsaktier og koncernselskabsaktier, jf. [aktieavancebeskatningslovens §§ 4 A og 4 B](#). 1. pkt. omfatter ikke udbytter, i det omfang det udbyttegivende selskab har fradrag for udlodningen.

Og ad udbytter som går fra dansk selskab til udenlandsk moder, da gælder følgende regulering af den begrænsede skattepligt i selskabsskattelovens § 2, stk. 1, litra C):

”Skattepligten for udenlandske selskaber omfatter følgende udbytter og undtagelse:”

... oppebærer udbytte omfattet af [ligningslovens § 16 A, stk. 1](#) og 2, Som udbytte behandles tillige tilskud til koncernforbundne selskaber, jf. § 31 D, hvis tilskudsmodtageren, såfremt denne var moderselskab til tilskudsyderen, ville være skattepligtig af udbytte efter denne bestemmelse. **Skattepligten omfatter ikke udbytte af datterselskabsaktier, jf. [aktieavancebeskatningslovens § 4 A](#), når beskatningen af udbytter fra datterselskabet skal frafaldes eller nedsættes efter bestemmelserne i [direktiv 2011/96/EU](#) om en fælles beskatningsordning for moder- og datterselskaber fra forskellige medlemsstater eller efter en dobbeltbeskatningsoverenskomst med Færøerne, Grønland eller den stat, hvor moderselskabet er hjemmehørende. Skattepligten omfatter endvidere ikke udbytte af koncernselskabsaktier, jf. [aktieavancebeskatningslovens § 4 B](#), der ikke er datterselskabsaktier, når det udbyttmodtagende koncernselskab er hjemmehørende i en stat, der er medlem af EU/EØS, og udbyttebeskatningen skulle være frafaldet eller nedsat efter bestemmelserne i [direktiv 2011/96/EU](#) eller dobbeltbeskatningsoverenskomsten med den pågældende stat, hvis der havde været tale om datterselskabsaktier.**

Undtagelsen om skattefrihed brydes, og skattepligt opstår, hvis modtagerselskabet ikke er ”retmæssig ejer af udbyttet”:

.....-Det er en betingelse, at selskabsdeltageren ikke er hjemmehørende her i landet. 3. og 4. pkt. finder ikke anvendelse, **hvis udbyttet fra det danske selskab er en videreudlodning af udbytte, som dette selskab har modtaget direkte eller indirekte af datterselskabsaktier eller koncernselskabsaktier, jf. [aktieavancebeskatningslovens §§ 4 A og 4 B](#), i et selskab hjemmehørende i udlandet, og det danske selskab ikke var retmæssig ejer af det modtagne udbytte.** Dette gælder dog ikke, hvis beskatningen af udbytteudlodningen fra det danske selskab skal frafaldes efter bestemmelserne i [direktiv 2011/96/EU](#)

**Opgave 2.2.** Beskriv de danske udbytte-kildeskatteregler, som er relevante for opgaven? I din redegørelse skal du vurdere, om Danmark skal lempe for kildeskat.

Grundlæggende er der i dansk skatteret en kildeskatteregel for udbytter, som findes i kildeskattelovens § 65. Bestemmelsen indfører kildeskatteforpligtelse og undtagelser som følger:

#### § 65

I forbindelse med enhver vedtagelse eller beslutning om udbetaling eller godskrivning af udbytte af aktier eller andele i selskaber eller foreninger m.v. omfattet af [selskabsskattelovens § 1, stk. 1](#), nr. 1, 2, 2 e, 2 h, 4 og 5 a, skal vedkommende selskab eller forening m.v. indeholde 27 pct. af det samlede udbytte, medmindre andet er fastsat i medfør af [stk. 3](#) eller følger af [stk. 4-6](#). Indeholdelse med 27 pct. skal endvidere foretages i den samlede udbetaling eller godskrivning af afståelsessummer omfattet af [ligningslovens § 16 B, stk. 1](#), og [kildeskattelovens § 2, stk. 1](#), nr. 6, medmindre andet følger af [stk. 5](#). Til udbytte henregnes alt, hvad der af selskabet udloddes til aktionærer eller andelshavere, med undtagelse af friaktier og friandele samt udlodning af likvidationsprovenu foretaget i det kalenderår, hvori selskabet endeligt opløses, jf. dog [ligningslovens § 16 A, stk. 3](#), nr. 1. Bestemmelsen i [§ 46](#), stk. 3, finder tilsvarende anvendelse. Det indeholdte beløb benævnes »udbytteskat«.

Stk. 3. Skatteministeren kan fastsætte regler om, at der ikke skal indeholdes udbytteskat i udbytter, der ikke skal medregnes ved opgørelsen af modtagerens skattepligtige indkomst. Skatteministeren kan endvidere fastsætte regler om offentliggørelse af en database over selskaber og foreninger m.v., som er berettiget til at modtage udbytte uden indeholdelse af udbytteskat. [§ 65 C](#), stk. 2, finder tilsvarende anvendelse vedrørende indeholdelse af udbytteskat.

Stk. 4. Der indeholdes ikke udbytteskat i udbytte, som et selskab, der er hjemmehørende i udlandet, modtager fra et selskab, der er hjemmehørende her i landet, når det pågældende udbytte ikke er omfattet af skattepligten, jf. [selskabsskattelovens § 2, stk. 1, litra c](#).

Stk. 5. Der skal ikke foretages indeholdelse i udbytte m.v., der er skattefrit for modtageren i henhold til [ligningslovens § 16 A, stk. 4](#), nr. 2, eller [§ 16 B, stk. 5](#).

**Opgave 2.3.** Gælder der i dansk-internationale udbytterelationer særlige regler og eventuelt skattepraksis, som skal iagttages?

Der kan opstå ”kildeskattekrav i Danmark” på udbytter, hvis følgende regler/kriterier foreligger, dvs. hvis der er tale om gennemstrømning i det umiddelbart modtagne selskab, eller man kan diskutere om det pågældende selskab ikke er retmæssig ejer.

Dette følger af undtagelsesreglen om ”skattepligt hvis man ikke er retmæssig ejer” og ikke kvalificerer til lempelse efter moder/datterselskabsdirektivet, jf. ordlyden i selskabsskattelovens §2, stk.1, litra c:

.....-Det er en betingelse, at selskabsdeltageren ikke er hjemmehørende her i landet. 3. og 4. pkt. finder ikke anvendelse, hvis udbyttet fra det danske selskab er en videreudlodning af udbytte, som dette selskab har modtaget direkte eller indirekte af datterselskabsaktier eller koncernselskabsaktier, jf. [aktieavancebeskatningslovens §§ 4 A og 4 B](#), i et selskab hjemmehørende i udlandet, og det danske selskab ikke var retmæssig ejer af det modtagne udbytte. Dette gælder dog ikke, hvis beskatningen af udbytteudlodningen fra det danske selskab skal frafaldes efter bestemmelserne i [direktiv 2011/96/EU](#).

I moder/datterselskabsdirektivet reguleres også ”hvad der skal anses som skattefrit udbytte uden kildeskatter”: Formålet med fritagelsen for udbytteskatter:

(3) Formålet med dette direktiv er at fritage udbytte og andre udlodninger af overskud, som datterselskaber betaler til deres moderselskaber, for kildeskate, og at afskaffe dobbeltbeskatning af sådanne indkomster på moderselskabets niveau.

Ved EU-rådsmøde den 27. januar 2015 blev der vedtaget en omgåelsesklausul i direktiv 2011/96/EU (moder-/datterselskabsdirektivet), om retmæssig ejer, jf. også henvisningen i selskabsskattelovens § 2, stk 1, litra c. Danmark har ved lovforslag L 167 implementeret denne ændring i dansk skattelovgivning med virkning fra og med den 1. maj 2015. Lovforslaget er vedtaget af Folketinget ved 3. behandling 21. april 2015. Dette medfører, at der ved transaktioner efter 1. maj 2015 er tale om omgåelse, hvis et eller flere ikke-reelle arrangementer, hvor hovedformålet eller et af hovedformålene er at opnå en skattefordel, virker mod direktivet.

Afgørende for selskabet er derfor at få afklaret, hvorvidt den nuværende koncernstruktur og med de enkelte udbytte-transaktioner kan anerkendes som værende omfattet af kildeskattefritagelsen efter hovedreglen – eller om der er en undtagelsessituation som vil kunne medføre kildeskattepligt.

Derudover er der i dansk ret i 2015 indført en intern lovhjemmel til at modvirke international skatteunddragelse og arrangementer, som ud fra en ”dansk intern værnsregel” ikke synes ”forretningsmæssige”, jf. således ligningslovens § 3 som følger:

§ 3  
Skattepligtige har ikke de fordele, der følger af [direktiv 2011/96/EU](#) om en fælles beskatningsordning for moder- og datterselskaber fra forskellige medlemsstater, [direktiv 2003/49/EF](#) om en fælles ordning for beskatning af renter og royalties, der betales mellem associerede selskaber i forskellige medlemsstater og [direktiv 2009/133/EF](#) om en fælles beskatningsordning ved fusion, spaltning, partiel spaltning, tilførsel af aktiver og ombytning af aktier vedrørende selskaber i forskellige medlemsstater og

ved flytning af et SE's eller SCE's vedtægtsmæssige hjemsted mellem medlemsstater som implementeret i dansk lovgivning, **til arrangementer eller serier af arrangementer, der er tilrettelagt med det hovedformål eller der som et af hovedformålene har at opnå en skattefordel, som virker mod indholdet af eller formålet med direktiverne, og som ikke er reelle under hensyntagen til alle relevante faktiske forhold og omstændigheder. Et arrangement kan omfatte flere trin eller dele.**

Stk. 2. Ved anvendelsen af stk. 1 betragtes arrangementer eller serier af arrangementer som ikke reelle, i det omfang de ikke er tilrettelagt af velbegrundede kommercielle årsager, der afspejler den økonomiske virkelighed.

Stk. 3. Skattepligtige har ikke fordel af en dobbeltbeskatningsoverenskomst, hvis det er 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.

Stk. 4. Uanset stk. 3 skal stk. 1 og 2 anvendes ved vurderingen af, om en skattepligtig er udelukket fra fordelene i en bestemmelse i en dobbeltbeskatningsoverenskomst med et land, der er medlem af EU, hvis den skattepligtige alternativt kunne påberåbe sig en fordel i et af direktiverne om direkte beskatning.

Elven skal beskrive lidt fra indholdet, jf. følgende:

**til arrangementer eller serier af arrangementer, der er tilrettelagt med det hovedformål eller der som et af hovedformålene har at opnå en skattefordel, som virker mod indholdet af eller formålet med direktiverne, og som ikke er reelle under hensyntagen til alle relevante faktiske forhold og omstændigheder. Et arrangement kan omfatte flere trin eller dele.**

**Opgave 2.4.** Lav en overordnet beskrivelse til koncernledelsen i RECO LUX Holding SA, Luxembourg, til de krav, der efter din vurdering af dansk skatteret skal opfyldes for, at der skal kunne ske en sikker fritagelse for kildeskatter på udbytter?

#### Svar:

Eleverne har her plads til "fri argumentation" inden for de retlige rammer udstukket oven for, og der er plads til resultat om kildeskat/ikke-kildeskat alt efter argumentationen. Vigtigt er at der berøres noget af følgende:

- Beneficial owner, hvem kan disponere over udbyttet, formål, hensigter mv.
  - Moder/datterselskabsdirektivets forudsætninger som også er del af dansk ret, jf. ovenfor.
  - Er der reelle ejerbeføjelser på den konkrete "transaktion som sådan" ?
- Gennemstrømning – er udbyttet bestemt til videreudlodning til de helt bagvedliggende ejere.
  - Strider den mindre "videreudlodning" mod det helt grundlæggende ønske om at have en EU-ejerskabskreds over det danske selskab ?
  - Er majoriteten af de bagvedliggende ejere bosat uden for EU ?
- Omgåelsesklausulen i ligningslovens § 3

Der er en række afgørelse i praksis som ikke entydigt går i nogen retning – men dog at man må se "transaktionsbestemt" disposition for disposition, jf. således følgende:



I en afgørelse i SKM 2016.197 SR er skatterådet gået meget vidt i retning af at statuere kildeskat – at der forelå misbrug ved direkte videreudlodning gennem strukturen og ud til de bagvedliggende investorer/ejere, og at dette kunne ses konkret og transaktionsbestemt – og SKAT og Skatterådet lagde således vægt på bl.a. følgende overvejelser:

..Beneficial ownership er således en transaktionsmæssig vurdering, der skal foretages for hver enkelt udbytteudlodning. Dette sker særlig med henblik på en fastlæggelse af, hvem der har dispositionsretten over udlodningen.

Ud fra praksis, jf. [SKM2012.121.ØLR](#), [SKM2014.741.SR](#), [SKM2014.333.SR](#), [SKM2014.18.SR](#), [SKM2014.13.SR](#), [SKM2013.446.SR](#), [SKM2012.592.SR](#), [SKM2012.320.SR](#), SKM2012.246SR, kan det udledes, at såfremt udbytte ikke er ført videre fra det udbyttedragende EU-selskab, og heller ikke med sikkerhed er bestemt til at blive ført videre til et tredjeland uden en dobbeltbeskatningsoverenskomst, vil det udbyttedragende EU-selskab blive anset for at være beneficial owner.

Dog fremgår det af [SKM2012.26.LSR](#), som er afgjort inden den foranævnte dom fra Østre Landsret og de bindende svar fra Skatterådet, at Landsskatteretten er af den opfattelse, at det lovligt stiftet og indregistreret cypriotiske selskab, uanset at selskabet ikke anses for "retmæssig ejer" af udbyttet fra det danske datterselskab, efter dansk ret anses for "rette indkomstmottager" af udbytte.

Uanset at udbyttet er videreoverført, mener Landsskatteretten, at det er den dansk-cypriotiske dobbeltbeskatningsoverenskomst, der skal anvendes ved vurderingen af evt. kildeskat, jf. selskabsskattelovens § 2, stk. 1, litra c. I medfør af moder-/datterselskabsdirektivet, direktiv 90/435/EØF, artikel 5, fritages udbytte, som et datterselskab udlodder til sit moderselskab, for kildeskat.

Landsskatteretten finder ikke, at der af moder-/datterselskabsdirektivets almindelige bestemmelser kan indlæses et misbrugsforhold, men derimod gives medlemsstaterne efter artikel 1, stk. 2 mulighed for at fravige direktivet i tilfælde af skattemisbrug mv.

SKAT bemærker for god ordens skyld, at [SKM2012.26.LSR](#) er indbragt af Skatteministeriet for domstolene.

Når det for den enkelte udlodning konkret er muligt at fastlægge, hvem der har dispositionsretten over udbyttet, og den retmæssige ejer/beneficial owner er bosiddende/hjemmehørende i EU/EØS eller et land med hvem Danmark har indgået en dobbeltbeskatningsoverenskomst med, kan spørgsmålet besvares.

Ligeledes ved besvarelsen af dette spørgsmål som ved besvarelsen af spørgsmål 1, foreligger der misbrug, når de bagvedliggende ejere, der er hjemmehørende i lande henholdsvis udenfor og indenfor EU/EØS eller i og udenfor lande med hvem Danmark har indgået en dobbeltbeskatningsoverenskomst, opnår en skattemæssig fordel ved at etablere et holdingselskab i et EU/DBO-land (X-land), idet udbytte fra Selskab C umiddelbart udloddes til Selskab A, og således vil udbyttet være omfattet af den dansk-x-landske dobbeltbeskatningsoverenskomst. Det skal ikke være muligt for porteføljeaktionærer, at indsætte et EU-selskab mellem sig selv og en opkøbt koncern for derved at nyde overenskomstmæssige fordele som i dette tilfælde, hvor Danmark fratager kildeskatten helt, jf. begrundelse til spørgsmål 1.

Se også begrundelse til spørgsmål 1 vedrørende beskatningen af de bagvedliggende ejere, der er porteføljeaktionærer både indenfor og udenfor EU/EØS/DBO-lande.

Hvis det for en udlodning imidlertid ikke er muligt at fastlægge, hvem der har dispositionsretten over udbyttet eventuelt pga. forhold, som afhænger af udenlandske regler, fx hvor det næste ejerled i udlandet har en anden skattemæssig kvalifikation af den samme enhed, således at den anses for at være transparent, og det næste ejerled ikke er bosiddende/hjemmehørende i EU/EØS eller et land med hvem Danmark har indgået en dobbeltbeskatningsoverenskomst, foreligger der misbrug.

**Opgave 2.5.** Beskriv de skattemæssige regler for salg af strukturen. Hvis der sælges aktierne i selskaber under det danske holdingselskab, hvad gælder så skattemæssigt? Hvis der sælges aktier i hele den danske struktur direkte fra Luxembourg gælder der så danske regler om kildeskatter?



Salg fra det danske holdingselskab af de underliggende danske datterselskaber – det er skattefrit datterselskabssalg, jf. aktieavancebeskatningslovens § 4 A, jf. aktieavancebeskatningslovens § 8 som følger:

Datterselskabsaktier, koncernselskabsaktier og skattefri porteføljeaktier

Selskaber m.v.

§ 8

Gevinst og tab ved afståelse af datterselskabsaktier, koncernselskabsaktier og porteføljeaktier omfattet af § 4 C medregnes ikke ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst

Hvis salg sker direkte fra Luxembourg – dvs. at moderselskabet i Luxembourg sælger aktierne i det danske moderselskab. Der er ingen begrænset skattepligt efter selskabsskattelovens § 2, der rammer dette – idet aktieavancer (når der ikke er tale om næringstilknytning ad aktierne til fast driftssted i DK) . Derfor er der hverken underliggende skattepligt eller kildeskatteforpligtelser. Det er udelukkende et luxembourgsk forhold.

### Spørgsmål/Tema 3

(Lån og rentefradrag mv.):

**Opgave 3.1.** Beskriv overordnet de særlige regler for ”rentefradragsbegrænsninger”, der gælder i dansk skatteret for selskaber?

**Svar:**

Reglerne om rentefradragsbegrænsning findes i selskabsskattelovens § 11 (renter af kontrolleret gæld) og § 11 B (renteloft) og § 11 C (EBIT-regel).

**Opgave 3.2.** Er den danske BOLIG Invest-koncern ramt af nogle af disse rentefradragsbegrænsninger, og i givet fald bedes du beskrive, hvordan en evt. beskæring foretages ?

Eleverne skal blot beskrive hovedprincipperne.

Reglerne om beskæring i ”renter af koncerngæld” og den såkaldte regel om ”tynd kapitalisering” har et indhold der i oversigtsform kan beskrives som:

- Hvis forholdet mellem datterselskabets samlede gæld (koncernintern gæld og al anden gæld under ét) og dets egenkapital ved udløbet af indkomståret er mindre end eller lig med forholdet 4:1, så egenkapitalen udgør mindst 20 pct., er der fuld fradragsret for renter og kurstab på gælden efter almindelige regler. Låneforhold eller lånevilkår er i så fald uden interesse. Hvis datterselskabets samlede gæld ved indkomstårets udløb overstiger 4 gange egenkapitalen, svarende til en egenkapital på under 20 pct. og den kontrollerede gæld overstiger 10 mio. kr. er konsekvensen som udgangspunkt, at fradragsretten på koncerninterne lån afskæres eller begrænses. Det gælder dog kun for den del af den kontrollerede gæld, som skulle omkvalificeres til egenkapital, for at forholdet mellem fremmedkapital (gæld) og egenkapital ved indkomstårets udløb udgør 4:1. jf. således SEL § 11, stk. 1, 7. pkt.

- Med andre ord begrænses fradraget for renter på den del af gælden, der udgør forskellen mellem den faktiske egenkapital og den egenkapital, som selskabet skulle have haft, hvis forholdet skulle udgøre 4:1.

Først kontrolleres ”tynd kapitalisering”, jf. beskæringsreglen i selskabsskattelovens § 11.

Der skal måles på ”gældsbalancen”, hvad gæld er i forhold til egenkapital. I hvert af driftsselskaberne er der balancesum på 800 mio DKK og gæld udgør 90 pct., dvs. 720 mio DKK og 80 mio DKK er egenkapital. Dette medfører EK:Gæld = 1:9 og hvert selskab er således tyndt kapitaliseret. Det skulle have været ”ved normen 4:1” således 640 mio DKK gæld og 160 mio DKK Egenkapital.

Den kontrollerede gæld udgør 240 mio DKK pr. enhed/driftsselskab, dvs. samlet 720 mio dkk for alle tre selskaber, og renten af kontrolleret gæld udgør 2.880.000 DKK pr. selskab, dvs. 8.640.000 DKK i alt for alle tre. Bagatelgrænsen ad kontrolleret gæld på de 10.000.000 DKK i selskabsskattelovens § 11, stk. 1, er passeret – så der skal ske fradragsbeskæring ad de ”interne renter”.

Fradragsbeskæringen skal kun ske for den del af den kontrollerede gæld, som skulle omkvalificeres til egenkapital for, at forholdet mellem fremmedkapital (den samlede gæld) og egenkapital ved indkomstårets udløb udgør 4:1. For at beregne den del af den kontrollerede gæld, som skulle omkvalificeres til egenkapital for, at forholdet mellem fremmedkapital og egenkapital udgør 4:1, nedsættes fremmedkapitalen, indtil forholdet 4:1 er fundet.

Dermed skal 80 mio DKK af gælden på 720 mio dkk. for hvert selskab omkvalificeres til egenkapital, for at forholdet mellem fremmedkapital (gæld) og egenkapital ved indkomstårets udløb udgør 4:1. Det vil sige, at der alene skal ske fradragsbeskæring for så vidt angår renterne af disse 80 mio. kr. pr. selskab.

I næste trin af rækken af rentefradragsbegrænsningsregler skal ses på følgende:

Bagatelgrænsen for 2016 er nettofinansieringsudgifter på 21.300.000 DKK. Der kan ikke skæres længere ned.

Reglerne om rentefradragsbegrænsning i § 11 B og C består af:

- et renteloft, hvorefter nettofinansieringsudgifter, der overstiger en standardforretning af den skattemæssige værdi af driftsaktiverne, ikke kan fradrages (og dette er en permanent fravigelse) og
- en EBIT-regel, hvorefter nettofinansieringsudgifter, der overstiger 80 pct. af den skattepligtige indkomst før nettofinansieringsudgifter, ikke kan fradrages (Dette er tidsbestemt afvigelse, dvs. det beskårne beløb fremføres til senere år).

Der måles på konsolideret niveau – og for 2016 er det 25.920.000 DKK for BOLIG investgruppen.

Der skal måles nettofinansieringsudgifterne (her renteudgifterne) på forretningen af aktivmassen (samlet 2.400.000.000 DKK idet vi antager, at balancens aktivside består udelukkende af de nævnte ejendomme). Standardrenten for 2016 er 3,4 % og aktivsummen skal opgøres ved indkomstårets udløb, jf. selskabsskattelovens § 11 B, stk. 5. Dette giver en ”forretningsmulighed efter standardrenten” på 81,6 mio DKK – og der er således intet problem med renteloftet, idet selskabet opfylder dette.

Ad EBIT-reglen i selskabsskattelovens § 11 C, da gælder bagatelgrænsen også på 21.300.000 DKK, jf. henvisningen i § 11C til § 11 B.

I sagen her er der tale om samlet skattemæssigt EBIT for de tre datterselskaber på 30.000.000 DKK og det nedsættes til 4.080.000 DKK, og dvs. en nedsættelse grundet nettofinansieringsudgifter (renter) på 87% (25.920.000 DKK) , idet alene 13% er tilbage efter fradrag af nettofinansieringsudgifterne.

I denne isolerede opgørelse kunne der således ikke fradrages mere end med 80 % , dvs. 24.000.000 DKK, dvs. en beskæring kommer her – og med fremførsel til næste år for det beskårne.

Der kan dog ikke ske beskæring ned under bagatelreglen, OG der skal i sammenhæng med beskæring efter tynd kapitaliseringsreglen også ske indregnet af den beskæring – så den ikke gennemføres ”to gange”. Dette er samspillet mellem reglerne og den rækkefølge som gælder.

**Opgave 3.3.** Vil rentebetalinger til moderselskab i DK og videre fra moderselskab i DK til udlandet være ramt af danske kildeskattekrav? Hvilke regler gælder her for evt. fritagelse?

**Svar:**

Kildeskatter på renter følger kildeskattelovens § 65 D:

§ 65 d

I forbindelse med enhver udbetaling eller godskrivning af renter til et selskab m.v., der er skattepligtigt efter [selskabsskattelovens § 2](#), stk. 1, litra d, skal den, for hvis regning udbetalingen eller godskrivningen foretages, indeholde 22 pct. af den samlede rente. Det indeholdte beløb benævnes »renteskat«. Pligten til at indeholde renteskat påhviler selskaber, fonde og foreninger, der har hjemting her i landet. Hvis den, for hvis regning udbetaling eller godskrivning foretages, ikke har hjemting her i landet og udbetalingen eller godskrivningen foretages af en dertil befuldmægtiget, der har hjemting her i landet, påhviler det den befuldmægtigede at foretage indeholdelse. Bestemmelsen i [§ 46](#), stk. 3, finder tilsvarende anvendelse. Stk. 2. Skatteministeren kan fastsætte regler om, at indeholdelsespligten ikke påhviler den, for hvis regning udbetaling eller godskrivning af renter foretages, såfremt udbetalingen eller godskrivningen ikke foretages direkte til rentemodtageren, men til en person, et dødsbo, et selskab, en fond, en forening eller en institution m.v. med hjemting her i landet, der varetager rentemodtagerens interesser. I så fald pålægges indeholdelsespligten og de hertil knyttede pligter til at indbetale og indsende oplysninger i stedet den nævnte person, dødsbo, selskab, fond, forening eller institution m.v. Stk. 3. I forbindelse med enhver indfrielse af gæld til et selskab m.v., der er skattepligtigt efter [selskabsskattelovens § 2](#), stk. 1, litra h, skal den, for hvis regning indfrielsen foretages, indeholde 22 pct. af den skattepligtige gevinst. Reglerne i stk. 1 og 2 finder tilsvarende anvendelse.

Og de renter der omtales og er relevante for kildetræk er alene renter til udenlandske selskaber, hvor der er begrænset skattepligt efter selskabsskattelovens § 2, stk. 1, litra d: - og kun disse:

oppebærer renter fra kilder her i landet vedrørende gæld, som et selskab eller en forening m.v. omfattet af § 1 eller litra a har til juridiske personer som nævnt i skattekontrollovens § 3 B (kontrolleret gæld). Dette gælder dog ikke for renter af fordringer, som er knyttet til et fast driftssted omfattet af litra a. Skattepligten omfatter ikke renter, hvis beskatningen af renterne skal frafaldes eller nedsættes efter direktiv 2003/49/EF om en fælles ordning for beskatning af renter og royalties, der betales mellem associerede selskaber i forskellige medlemsstater, eller efter en dobbeltbeskatningsoverenskomst med Færøerne, Grønland eller den stat, hvor det modtagende selskab m.v. er hjemmehørende. Dette gælder dog kun, hvis det betalende selskab og det modtagende selskab er associeret som nævnt i dette direktiv i en sammenhængende periode på mindst 1 år, inden for hvilken betalingstidspunktet skal ligge. Skattepligten bortfalder, hvis et dansk moderselskab m.v. selv direkte eller indirekte har bestemmende indflydelse i det modtagende selskab m.v., jf. § 31 C, i en sammenhængende periode på mindst 1 år, inden for hvilken betalingstidspunktet skal ligge. Skattepligten bortfalder desuden, hvis det modtagende selskab m.v. er under bestemmende indflydelse af et moderselskab m.v., der er hjemmehørende på Færøerne, i Grønland eller en stat, som har en dobbeltbeskatningsoverenskomst med Danmark, hvis dette selskab m.v. efter reglerne på Færøerne, i Grønland eller denne stat kan undergives CFC-beskatning af renterne, hvis betingelserne herfor efter disse regler er opfyldt. Skattepligten bortfalder endvidere, hvis det modtagende selskab m.v. godtgør, at den udenlandske selskabsbeskatning af renterne udgør mindst ¾ af den danske selskabsbeskatning, samt at det ikke betaler renterne videre til et andet udenlandsk selskab m.v., som er undergivet en selskabsbeskatning af renterne, der er mindre end ¾ af den danske selskabsbeskatning

Hvis blot den retmæssige ejer af renterne må siges, at være EU-selskab – så vil der ikke opstå kildeskattetræk i Danmark.

**Opgave 3.4.** Hvilken skatteretlig vurdering ville du anlægge og oplyse om i redegørelse til koncernledelsen, hvis den udenlandske ejer i 2018 ønsker at foretage en fuld rekonstruktion af den interne gæld (kontrollerede gæld), og dette blev foretaget ved

- A) gældseftergivelse,
- B) gældskonvertering eller
- C) koncerntilskud til efterfølgende betaling.

Beskriv herunder også hvilken effekt det kunne have på eventuelle skattemæssige underskud som måtte være opstået efter 2016. Der er pt ingen fremførbare underskud i koncernen.

#### A) Gældseftergivelse

Der er skattefrihed for gældseftergivelse af koncerngæld, jf. kursgevinstlovens § 8, forudsat at kreditor-selskabet ikke kan fradrage det tilsvarende tab på fordringen,

#### § 8

Gevinst på gæld til koncernforbundne selskaber, jf. § 4, stk. 2, og sambeskattede selskaber, jf. selskabsskattelovens §§ 31 og 31 A, skal ikke medregnes, såfremt kreditor efter § 4, stk. 1, eller efter pensionsafkastbeskatningslovens §§ 6 eller 7 ikke kan fradrage det tilsvarende tab på fordringen. Den skattefrie gevinst opgøres som forskellen mellem gældens værdi ved påtagelsen og fordringens værdi for kreditor på tidspunktet for gældseftergivelsen. 1. og 2. pkt. finder tilsvarende anvendelse ved gevinst på gæld til udenlandske koncernforbundne selskaber, jf. § 4, stk. 2, og sambeskattede selskaber og selskaber, der vil kunne sambeskattes, jf. selskabsskattelovens § 31 A, såfremt kreditor efter § 4, stk. 1, eller efter pensionsafkastbeskatningslovens §§ 6 eller 7 ikke ville kunne fradrage det tilsvarende tab på fordringen, hvis kreditor var skattepligtig til Danmark, og det godtgøres, at tab af den pågældende art ikke er fradragsberettiget

## B) Gældskonvertering

Konvertering af gæld til egenkapital er jo et indskud og udstedelse af aktier. Dette er heller ikke skattepligtigt for debitorselskabet, og kreditorselskabet har fået aktier i stedet.

Skattemæssigt har man sidestillet dette med ”eftergivelse”, jf. kursgevinstlovens § 24 om samlede ordninger – og ellers de almindelige regler i kursgevinstloven. Her vil det være i koncernforhold – og derfor gælder som ad eftergivelse kursgevinstlovens § 8. Se derfor ovenfor.

## C) Koncerntilskud

Tilskud følger selskabsskattelovens § 31 D – og hermed kan dette ydes skattefrit, når der er den nødvendige koncernforbindelse, og der ikke er fradragsret i udlandet for ydelsen.

-----  
Ad underskud og begrænsningsreglerne

Hvis der er underskud som fremføres – og der gennemføres sådanne ”rekonstruktioner”, jf. oven for – så vil der opstå spørgsmål om underskudsbegrænsning, jf. selskabsskattelovens § 12 A-C, men da der ikke skal ske indirekte beskatning i form af underskud – hvis gældseftergivelsen mv. grundet koncernforholdet er skattefri efter kursgevinstlovens § 8.

Der skal derfor ikke ske underskudsbegrænsning.

### § 12 A

Opnår et selskab m.v. i et indkomstår en tvangsakkord i en rekonstruktion, nedsættes uudnyttede fremførselsberettigede underskud og dernæst uudnyttede fradragsberettigede tab, der kan fremføres efter reglerne i [aktieavancebeskatningslovens § 9, stk. 4](#), og [§ 43, stk. 3](#), [kursgevinstlovens § 31, stk. 3](#), og § 31 A, stk. 3, og [ejendomsavancebeskatningslovens § 6, stk. 3](#), fra det pågældende og tidligere indkomstår med det beløb, hvormed gælden er nedsat, jf. dog stk. 2. Nedsættelsen sker med virkning for det indkomstår, hvori rekonstruktionsforslaget med tvangsakkorden stadfæstes, og for senere indkomstår.

Stk. 2. Nedsættelsesbeløbet efter stk. 1 reduceres:

Med den del af nedsættelsesbeløbet, som er skattepligtigt for debitorselskabet.

Med den del af debitorselskabets indkomst, der hidrører fra selskabets frigørelse for gældsforpligtelser, der udgør skattefrit udbytte efter § 13, stk. 1, nr. 2, eller skattefrit tilskud efter § 31 D.

I det omfang debitorselskabet efter reglerne i [kursgevinstlovens §§ 8](#) og [24 A](#) ikke skal medregne gevinsten på gælden ved indkomstopgørelsen.

Stk. 3. En hel eller delvis konvertering af gælden til aktier eller konvertible obligationer sidestilles med en gælds-nedsættelse. I disse tilfælde nedsættes underskuddet med det beløb, hvormed den konverterede fordrings pålydende overstiger den konverterede fordrings kursværdi på tidspunktet for konverteringen.

### § 12 B

§ 12 A finder tilsvarende anvendelse på aftaler om en samlet ordning mellem et debitorselskab og dets kreditorer om bortfald eller nedsættelse af selskabets gæld (frivillig akkord).

### § 12 C

§ 12 A finder tilsvarende anvendelse, i det omfang nedbringelse eller indfrielse af en fordring sker i forbindelse med et tilskud efter § 31 D eller et kapitalindskud til debitorselskabet eller til et selskab m.v., hvori debitorselskabet ejer mere end 10 pct. af aktie- eller anpartskapitalen, når kapitalindskuddet direkte eller indirekte foretages:

Af kreditor for fordringen eller kreditors ægtefælle.

Af et selskab, hvori kreditor eller kreditors ægtefælle direkte eller indirekte ejer mere end 50 pct. af aktie- eller anpartskapitalen eller direkte eller indirekte råder over mere end 50 pct. af stemmerne.

Af en person, som alene eller sammen med sin ægtefælle direkte eller indirekte ejer mere end 50 pct. af aktie- eller anpartskapitalen i kreditorselskabet eller råder over mere end 50 pct. af stemmerne.

Af et selskab, der er koncernforbundet med kreditorselskabet, jf. [kursgevinstlovens § 4, stk. 2](#).

Af en kautionist for fordringen og af personer og selskaber m.v., der har den i nr. 1-4 nævnte tilknytning til kautionisten.

Af en tidligere kreditor eller kautionist for fordringen og af personer og selskaber, der har den i nr. 1-4 nævnte tilknytning til den tidligere kreditor eller kautionist. Det er dog en betingelse, at fordringens eller kautionsforpligtelsens overdragelse må anses for at være sket i forbindelse med kapitalindsuddet.

Stk. 2. Stk. 1 finder kun anvendelse, hvis nedbringelsen eller indfrielsen svarer til en samlet ordning mellem debitorselskabet og dets kreditorer. Hvis kapitalindsuddet sker i forbindelse med erhvervelse af aktier eller konvertible obligationer i debitorselskabet, finder § 12 A, stk. 3, tilsvarende anvendelse. Stk. 3. Ved opgørelse af nedsættelsesbeløbet bortses fra det foretagne tilskud eller kapitalindsud. Stk. 4. Nedsættelsesbeløbet efter stk. 3 reduceres:

Med den del af nedsættelsesbeløbet, som er skattepligtigt for debitorselskabet.

I det omfang debitorselskabet efter reglerne i [kursgevinstlovens § 8](#) på tidspunktet for nedbringelsen eller indfrielsen af fordringen eller den regresfordring, kautionisten ville have opnået ved en eventuel kautionsbetaling, ikke skulle medregne en eventuel gevinst på fordringen eller regresfordringen ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst.

Stk. 5. Det beløb, som nedsættelsesbeløbet skal reduceres med efter stk. 4, nr. 2, opgøres som forskellen mellem på den ene side kreditors anskaffelsessum for den pågældende fordring eller den anskaffelsessum for regresfordringen, kautionisten ville have efter en eventuel kautionsbetaling vedrørende den pågældende fordring, og på den anden side fordringens kursværdi på indfrielsestidspunktet, idet der bortses fra det foretagne kapitalindsud

**Den 25. juni 2016 / Ekstern lektor, cand. jur. Hans Henrik Bonde Eriksen**