



ADVISORY<sup>®</sup>

INDEPENDENT TAX CONSULTING



# EU-SKATTERETTEN I EN DANSK KONTEKST

## - Erfaringer fra de første ca. 30 år

A photograph of a modern staircase with a glass railing, viewed from a low angle looking up. The stairs are made of light-colored concrete or stone, and the railing consists of vertical glass panels supported by dark metal posts. The lighting is soft and even.

## Agenda

- Afgrænsning af EU-skatte retten som disciplin
- Den EU-retlige bedømmelse af traktatkonformitet
- Historisk påvirkning af dansk skatteret
- Praktisk og proces
- Fremtid

# EU-skatte retten som disiplin

- EU-retten er vidt forgrenet og påvirker vores retssystem på mange måder
- Den primære EU-ret – Traktatfæstede frie bevægeligheder
  - Art. 34(varer), art. 45(arbejdskraft), art. 49(etablering), art. 56 (tjenesteydelser) og art. 63(kapitalen).
  - Statsstøtte
- Den sekundære EU-ret: Harmonisering
  - Fusions-skattedirektivet
  - Moder-/datterselskabsdirektivet
  - Rente-/royaltydirektivet
  - Direktiv om administrativt samarbejde
  - Inddrivelsesdirektivet
  - Oplysning om "tax rulings"
  - (Rentebeskatningsdirektivet)
  - Moms
- Voldgiftskonventionen
- Henstillinger
- Adfærdskodeks for erhvervsbeskatning

# EU-skatte retten som disiplin

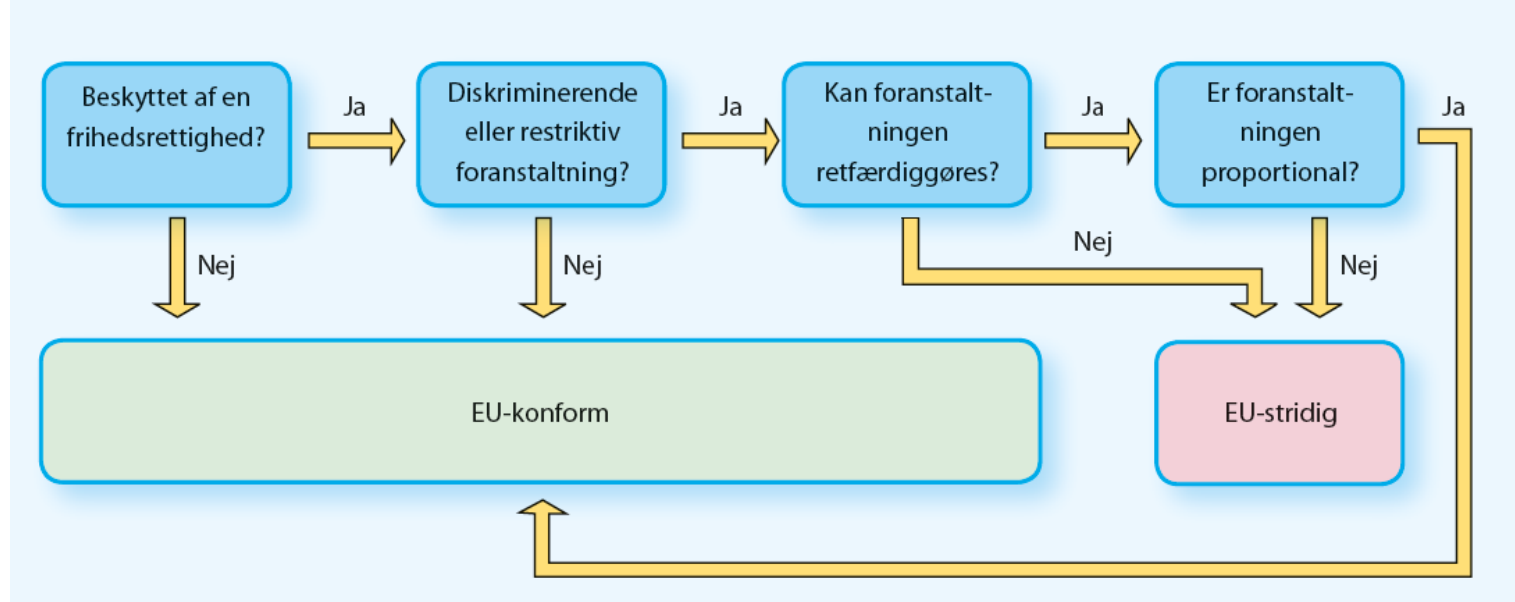
- **UP: Traktaten vedrører ikke eksplicit skattespørgsmål**
  - Men medlemsstater skal udøve deres kompetence i overensstemmelse med EUF Traktaten.
- **EU-retten er en del af dansk ret og international skatteret, som har fået større og større betydning**
  - Derfor relevant for alle dansk baserede virksomheder og personer med grænseoverskridende aktiviteter.
  - Relevant for rådgivere og myndigheder.
- **EUD nedbryder skattesystemer uden at erstatte (negativ harmonisering)**
  - Regel for regel findes i strid med EU-retten.
  - Ikke megen vejledning til udformning af nye skattesystemer.
- **Erfaring: Det er blevet sværere at forudsige udfaldet af en given sag**
  - Ændret stil eller forelagte sager er af en anden karakter end de tidligere sager (2. og 3. generations lovgivning).

# Bedømmelse af traktatkonformitet

- Overensstemmelse med frihedsrettigheder
  1. Hvilke(n) frihedsrettighed(er) er konkret relevant?
    - NB: Særlig betydning af kapitalens fri bevægelighed for tredjelande
  2. Udgør en national regel en hindring for udøvelsen af den relevante frihedsrettighed?
    - Forskelsbehandling i sammenlignelige situationer
      - Vertikal- og/eller horisontal sammenligning
  3. Kan den nationale regel retfærdiggøres?
    - Traktatfæstede og domstolsskabte hensyn
  4. Er den nationale regel proportionel?
    - Egnede til at opnå formålet **og** ej ud over hvad, der er nødvendigt

# Bedømmelse af traktatkonformitet

Figur 7.1 Den EU-retlige test



- © International skatteret (1. udgave)
- Peter Koerver Schmidt, Michael Tell & Katja Dyppeel Weber
- Hans Reitzels Forlag 2015

## Bedømmelse af EU-stridighed

- EU-domstolen er blevet mere tilbøjelig til at retfærdiggøre nationale hindringer af de frie bevægeligheder
  - Følgende hensyn er accepteret:
    - Sammenhængen i skattesystemet
    - Afbalanceret fordeling af beskatningskompetencen
    - Modvirke dobbeltfradrag af underskud
    - Bekæmpelse af skatteunddragelse og skattesvig
    - Effektiv skattekontrol
    - Effektiv opkrævning af skat

# Bedømmelse af EU-stridighed

- Proportionalitetsprincippet har stigende betydning og der stilles strenge krav til medlemsstaterne om at bevise, at hindringen ikke går videre end nødvendigt
  - Tre centrale afgørelser kan illustrere dette (NB: altid en konkret vurdering):
    1. *C-150/04, Kommissionen mod Danmark (Pensionsbeskatning)*
      - Egnede til at opnå formålet → Sammenhængen i skattesystemet, skattekontrol og bekæmpelse af skatteunddragelse
      - Men ramte alle og dermed videre end nødvendigt
    2. *C-196/04, Cadbury Schweppes (CFC-beskatning)*
      - Egnede til at opnå formålet → Afbalanceret fordeling af beskatningskompetencen og bekæmpelse af skatteunddragelse
      - CFC-regler kun tilladt, hvis ej CFC-beskatning når økonomisk realitet
        - DK alternativ løsning i SEL § 32 og LL § 16 H
    3. *C-446/03, Marks & Spencer (Overførsel af udenlandsk underskud)*
      - Regler, der afskærer overførsel af udenlandsk underskud må ikke begrænse udnyttelsen, hvis det ikke-hjemmehørende datterselskab har udtømt alle muligheder for udnyttelse
        - DK alternativ løsning i SEL § 8, stk. 2



# Historisk påvirkning af dansk skatteret

- Harmoniseringen af dele af selskabsskatteretten siden 1990
  - Tøven med at inddrage EU-retten i større omfang.
- Tøvende inddragelse af EU-skatte retlige argumenter i danske sager og manglende faglige forudsætninger
  - Relativt få forelæggelser og generel overfladisk behandling.
- Sidenhen flere sager, og adskillige EU-lovpakker, fx:
  - ABL § 2a (baseret på Lenz-sagen),
  - Exit-sagerne (begynder med Lasterie du Saillant),
  - Tynd kapitalisering (Lankhorst-Hohorst),
  - CFC-reglerne (Cadbury Schweppes),
  - Sambeskatning (Marks & Spencer),
  - Pension (Kommissionen mod Danmark), osv.
- Konkrete sager af relevans for Danmark
  - Vestergaard
    - Konsekvensændring i DK: Formodningsregel ej gyldig
  - Schumacker
    - Konsekvensændring i DK: Grænsegængerreglerne KSL §§ 5A-D

# Praktik og proces

- **Baggrund**
  - Skatteyder/Kommissionens succesrate ved EUD ctr. danske domstole.
- **Inddragelse af EU-kommissionen**
  - Henlede Kommissionens opmærksomhed på givne problemstillinger.
- **Selvangivelse i henhold til ønsket resultat**
- **Gruppesøgsmål?**

# Fremtiden?

- Harmonisering og ensretning/koordination
  - Kommissionen har fokus på koordineret lovgivning, der forbyder nationale foranstaltninger, som kan hæmme den fri konkurrence på det indre marked:
    - Ulemper/hindringer, der hæmmer den frie bevægelighed
    - Fordele, særligt statsstøtte, der kan forvride konkurrencen
  - Rente-/Royaltydirektivet
    - Medlemsstaterne bør ikke være forpligtet til at give royalties en favorabel behandling, hvis de ikke effektivt beskattes andetsteds i EU
  - Relancering af CCCTB
    - En fælles skattebase for MNEs
    - (Konsolidering)
    - Formelallokering
  - BEPS direktiv?
  - Adfærdskodeks for erhvervsbeskatning:
    - Kommissionen ønsker mandatet udvidet
    - Hurtigere og mere effektivt i tilfælde af skadelig skattekonkurrence

## Fremtiden?

- Højt antal sager afgøres årligt
- En række spørgsmål med dansk indvirkning vil/bør blive afklaret af EU-domstolen i nærmere fremtid:
  - Nettolempelse (Baudinet).
  - Endelige underskud (post Marks & Spencer II og Timac Agro-sagen).
  - Danske regler om tynd kapitalisering (Masco sagen).
  - CFC-beskatning:
    - Creditlempelse medfører, at moders skattetilsvær stiger ved etablering af datter i lavskattelænd.
  - Renteloft:
    - Bør kunne medregne aktiver og nettofinansieringsudgifter fra etableringer indenfor EU, uden at have valgt international sambeskatning.
  - Linking-regler til modvirkning af hybrider.
  - Kildeskat.



ADVISORY®

INDEPENDENT TAX CONSULTING

# JAKOB BUNDGAARD

MANAGING DIRECTOR  
HONORARY PROFESSOR, M.SC., PH.D.

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)