



Copenhagen
Business School
HANDELSHØJSKOLEN

Dansk CFC-lovgivning I et internationalt perspektiv

Work-in-Progress Seminar
25. august 2010

Peter Koerver Schmidt, Cand.merc.(jur.)
Ph.d.-stipendiat, CBS, Juridisk Institut
Tax manager, Deloitte

Deloitte.





Afhandlingens emne

- En delmængde af de danske skatteretlige værnsregler: CFC-reglerne
- CFC
 - Alm.: Controlled Foreign Company
 - DK: Controlled Financial Company
- Formål med CFC-lovgivning
 - Imødegå international skatteplanlægning i form af
 - flytning af mobile/finansielle aktiver og indkomststrømme
 - til jurisdiktioner med lav eller ingen beskatning
 - Hindre udhuling af skattebasen
 - Beskytte indkomstopgørelsens positive indkomstkompener





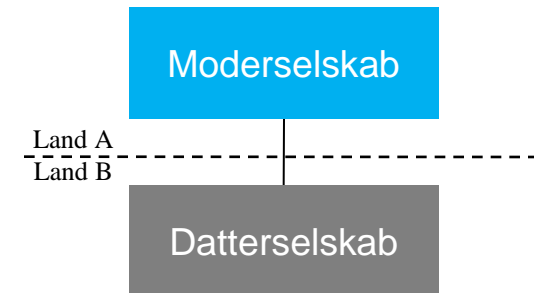
Afhandlingens emne (fortsat)

•Retsvirkning

- Selskabsdeltageren skal medregne indkomsten i datterselskabet ved sin egen indkomstopgørelse
- Alvorlig konsekvens for selskabsdeltageren
 - Beskatning udløses selvom intet udbytte er modtaget
 - Risiko for økonomisk dobbeltbeskatning

•Brud på almindeligt anerkendt udgangspunkt

- Indkomst beskattes alene i det land hvor selskabet er hjemmehørende
 - Medmindre indkomst hidrører fra kilder i et andet land
 - Normalt anerkendes et selskabs selvstændige skattesubjektivitet
 - CFC-beskatning → Udstrækning af beskatningsretten
- Pt. har ca. 30 lande indført CFC-regler
- USA 1962, DK 1995





Afhandlingens emne (fortsat)

- SEL § 32: Fylder 4 sider i Word (Times str. 12), ca. 1850 ord
- Betingelser for CFC-beskatning:
 1. Selskab er direkte eller indirekte aktionær i datterselskabet og udgør et moderselskab (dvs. har bestemmende indflydelse)
 - "Aftale om udøvelse af fælles bestemmende indflydelse"
 2. Datterselskabets CFC-indkomst udgør mere end $\frac{1}{2}$ af datterselskabets samlede skattepligtige indkomst
 3. Datterselskabets finansielle aktiver gennemsnitligt i indkomståret udgør mere end 10 pct. af selskabets samlede aktiver
 - Delperioder, indgangsværdier, lager-/realisationsprincip, definition af CFC-indkomst og finansielle aktiver, mellemholdingregel, fiktiv afståelsesbeskatning
- Retsvirkning:
 - Hele datterselskabets indkomst medregnes
 - Medregning af forholdsmæssig andel, omstruktureringer, underskudsudnyttelse, faste driftssteder
 - Creditlempelse for skat betalt af datterselskabet
 - Udelukker det dobbeltbeskatning? Samspil med regler om udbyttebeskatning



Afhandlingens emne (fortsat)

- EU-retlige problemstillinger
 - Sag C190/04 Cadbury Schweppes (UK regler)
 - CFC-regler i strid med fællesskabsretten
 - Medmindre ”rent kunstigt arrangement”
 - Konsekvens: DK lovændring → Også DK datterselskaber omfattet
 - Uenighed: Er DK regler er bragt i overensstemmelse med EU-retten?
 - Næppe yderligere skattebyrde i relation til DK datterselskaber (credit) → Ingen realitetsændring i beskatning af rent danske forhold
- Er CFC-regler i strid med DBO'er?
 - Nej, hvis formål er at besvare retfærdighed og neutralitet i national lovgivning
 - Jf. kommentarerne til OECD MDBO, art. 1, pkt. 23 og 26
 - 5 afgørelser fra international retspraksis (Ja 1, nej 4)
 - TfS 2004, 862 LSR, DK CFC-regler ej i strid med DBO med Schweiz
 - Men DK regler ændret siden – Bredere anvendelsesområde og hårdere retsvirkning (hele datterselskabets indkomst medregnes)



Begrundelse for valg af emne

1. Central og aktuel problemstilling

- G20-møde 2009, EU 2010 (draft council resolution on coordination)
- OECD opfordrer lande til at indføre CFC-lovgivning
- Skatteministerens handlingsplan (juli 2010)

2. Teoretisk relevans

- Berøring med alle tre dimensioner af international skatteret
- Regler meget tekniske/komplicerede – frembyder uklarheder
- Ikke genstand for samlet analyse i DK – Alene artikler og lærebøger
 - Internationale hovedværker: Arnold (1986), Sandler (1994/1998), Wenehed (2000), Lang m.fl. (2004), Schönfeld (2005)

3. Praktisk relevans

- DK regler har meget bredt anvendelsesområde
- Stor betydning for internationalt orienterede DK koncerner + rådgivere

4. Samfundsmæssig betydning

- Sikre robust skattesystem, hindre udhuling af skatteprovenu



Formål med afhandlingen

1. Udlede gældende ret (de lege lata) – i relation til DK CFC-regler
 - Afdække uklarheder
 - Begrænses anvendelsesområdet af international kontekst (EU-ret/DBO-ret)?
2. Påvise uhensigtsmæssigheder – Undersøge om alm. anerkendte krav opfyldes
 - Fairness og proportionalitet i skattelovgivningen
 - Forudsigelighed, neutralitet i beskatningen, evneprincip
 - Undgå international dobbeltbeskatning
3. Give bud på hvordan CFC-regler alternativt kan udformes/ændres
 - Betragtninger de lege ferenda



Hypoteser

1. Dansk CFC-lovgivning indebærer en række uklarheder og uhensigtsmæssigheder i relation til fastlæggelsen af kontrolbegrebet, testen af hvorvidt indkomst-/aktivbetingelserne er opfyldt samt i relation til retsvirkningerne ved CFC-beskatning.
2. De danske CFC-regler kan næppe anses for at være i strid med de af Danmark indgåede dobbeltbeskatningsoverenskomster, men indeholder til gengæld elementer, der lider af fællesskabsretlige mangler.





Problemformulering

- Fire centrale hovedspørgsmål:
 1. Hvad er gældende ret på området for dansk CFC-beskatning, og synes de danske CFC-regler at indeholde væsentlige uklarheder?
 2. I hvilket omfang kan dansk CFC-lovgivning anses for at være i strid med de forpligtelser der følger af indgåede dobbeltbeskatningsoverenskomster samt af EU-retten?
 3. I hvilken udstrækning kan der i udformningen af dansk CFC-lovgivning påvises uhensigtsmæssigheder?
 4. Hvordan kan de danske CFC-regler med fordel alternativt udformes?



Afgrænsning

- Med henblik på at kunne foretage tilstrækkeligt fokuserende og dybdegående analyser
- International *skatteretlig* synsvinkel
 - ÷ Øvrige juridiske/regnskabsmæssige problemstillinger
- Alene DK CFC-regler i snæver forstand
 - ÷ ABL § 19 og regler om captive insurance
- Alene CFC-regler for selskaber/fonde
 - ÷ CFC-regler for fysiske personer
- Retspolitisk sigte => Redegørelse for reglernes økonomiske fundament/begrundelse
 - ÷ Deciderede rets- og samfundsøkonomiske analyser



Metode

- Generel metode
 - Stille spørgsmålstegn ved og problematisere
 - Foretage egentlige vurderinger
 - Fornuftig balance
 - Ikke fortabe sig i teknikaliteter
 - Beskrive gældende ret med en vis detaljerighed (nødvendigt)
- Afhandlingens retsteoretiske udgangspunkt
 - Traditionelt ikke redegjort herfor i skatteretlige afhandlinger/disputatser
 - ”Skal” contra ”skal ikke”?
 - Inspiration fra skandinavisk retsrealisme (Ross)
 - I tråd med eget ståsted og skoling (afstand til naturretlige tænkemåde)
 - Dog ikke blind for kritik fra f.eks. retshermenutikken, kontekst og for-forståelse (Bernt/Doublet)
 - Nok pragmatisk tilgang (Dalberg-Larsen)



Metode (fortsat)

- Retsdogmatisk metode
 - Kan med fordel anvendes vedrørende forvaltningsretlige emner
- Medfører at traditionelle og anerkendte retskilder anvendes
 - Legalitetskravet / GRL § 43
 - Skatteret følger som udgangspunkt alm. fortolkningslære, dog visse særlige kendetegn (evt. behandlet i artikel – fortolkning af lovbestemte værnsregler)
- Metodik
 - Ordlydsfortolkning
 - Indplacering af reglen i dens rette sammenhæng
 - Supplering med subjektiv fortolkning
 - Lovforarbejder spiller typisk stor rolle ved fortolkning af skatteretlige spørgsmål
- Administrativ praksis
 - CFC-reglerne primært prøvet ved Landsskatteretten og Skatterådet
 - Præget af retskildepolycentri, LSR og SR-afgørelser traditionelt stor rolle og vis normdannende effekt også for domstolene



Metode (fortsat)

- EU-retlig metode og fortolkning
 - Fokus på EU-domstolens anvendelse af diskriminations- og restriktionsforbuddet på nationale skatteregler
- Fortolkning af DBO'er
 - Folkeretlige principper (hovedvægt på objektiv fortolkning)



ORGANISATION
FOR ECONOMIC
CO-OPERATION
AND DEVELOPMENT





Retspolitik

- Give alternative bud på hvordan danske CFC-regler kan udformes/ændres
 - Højner afhandlingens kvalitet og fremtidige anvendelsesmuligheder
 - Giver dybere og mere helhedsorienteret forståelse
- Inddragelse af fremmed ret
 - Give inspiration og perspektivere
 - Den analytiske metode
 - Gør sammenligning af de enkelte elementer mulig
 - Muliggør udvælgelse af forskellige lande til forskellige problemer
 - Overvejelse: Udvalgte 2-3 lande der følges konsekvent afhandlingen igennem



Artikelbaseret afhandling?

•Fordele

- Løbende udgivelse af artikler → Større "publikum"
- Udgivelser kan i højere grad målrettes forskellige fora
- Hurtigere præsentation af (del-)resultater og hurtigere feedback
- Egnet til at strukturere arbejdsprocessen

•Udfordringer

- Arbejdes hårdere for "den råde tråd"
- Samlet overblik risikerer at blive knapt så skarpt
- Kritisk modtagelse?

•Vurdering

- Fordelene overgår ulemperne
- Valg træffes senest ved tredje halvårsrapport





Del 1 – Indføring

Kapitel 1
Emne og metode

Kapitel 2
Formålet med CFC-
lovgivning

Kapitel 3
Dansk CFC-
lovgivnings historiske
udvikling

Del 2 – National del

Kapitel 4
Fortolkning af DK
lovbestemte værns-
regler

Kapitel 5
Introduktion til danske
værnsregler med
internationalt fokus

Kapitel 6
CFC-reglernes
anvendelsesområde -
kontrolbetingelsen

Kapitel 7
CFC-reglernes
anvendelsesområde –
indkomst-/aktivbet.

Kapitel 8
CFC-reglernes
retsvirkning

Del 3 – International del

Kapitel 9
Danske CFC-regler i et
EU-retligt perspektiv

Kapitel 10
Danske CFC-regler og
dobbeltbeskatnings-
overenskomsterne

Del 4 – Konklusion

Kapitel 11
Konklusion –
Overvejelser de lege
lata

Kapitel 12
Udsyn – Overvejelser
de lege ferenda



**Copenhagen
Business School**
HANDELSHØJSKOLEN

Deloitte.



CORIT Copenhagen Research Group on International Taxation
Tax Research for the Business Community

