



Notat

22. september 2016
J.nr. 12-0212179

Selskab, Aktionær og
Erhverv
JLV

Notat til Folketingets Europaudvalg og Folketingets Skatteudvalg om afgivelse af indlæg i Domstolens forenede sager C-115/16, C-118/16 og C-119/16 N Luxembourg 1 m. fl.

Indledning

Østre Landsret har den 19. februar 2016 forelagt Domstolen tre præjudicielle sager om kildebeskatning af renter betalt af danske selskaber til udenlandske selskaber. Sagerne er af Domstolen blevet forenet.

Sagernes faktiske omstændigheder

Sag C-115/16, N Luxembourg 1

Sagsøgeren i hovedsagen er N Luxembourg 1, men sagen angår ret beset N Danmark 1, der ophørte med at eksistere som følge af en koncernintern fusion. Sagen føres derfor nu af N Luxembourg 1.

Med det sigte at overtage T Danmark stiftede 5 kapitalfonde en koncern bestående af en række selskaber, der var hjemmehørende i Luxembourg og Danmark. Ingen af kapitalfondene havde hjemsted i en EU-medlemsstat og/eller i et land, som Danmark havde indgået en dobbeltbeskatningsoverenskomst med.

Opkøbet af T Danmark blev bl.a. finansieret ved, at kapitalfondene ydede lån (direkte) til N Danmark 1. I april 2006 overdrog kapitalfondene fordringerne (erhvervsobligationer) til et nystiftet datterselskab i Luxembourg (A Luxembourg Holding), der straks videreoverdrog dem til det ligeledes nystiftede datterselskab (C Luxembourg). Sidstnævnte selskab blev N Danmark 1's moderselskab.

Overdragelserne blev finansieret ved etablering af gældsforhold mellem sælger og køber, med den følge, at C Luxembourg kom til at skyldte A Luxembourg Holding et beløb svarende til det, N Danmark 1 ifølge obligationerne var skyldig, og at A Luxembourg Holding kom til at skyldte et tilsvarende beløb til kapitalfondene. De identiske hovedstole udgjorde godt og vel 1,8 mia. EUR.

Obligationsrenten udgjorde 10 pct., medens gældsforholdene mellem C Luxembourg og A Luxembourg Holding henholdsvis mellem A Luxembourg Holding og de 5 kapitalfonde blev forrentet med 9,96875 pct.

I efteråret 2006 foretog N Danmark 1 effektiv betaling af renter med i alt 55,9 mio. EUR og et afdrag på hovedstolen med 39,4 mio. EUR. N Danmark 1 betalte beløbene direkte

til kapitalfondene, bortset fra 0,6 mio. EUR, som blev betalt til C Luxembourg, og 0,4 mio. EUR, som blev betalt til A Luxembourg Holding. Som følge af betalingen blev hovedstolen i hver af de 3 gældsforhold reduceret med 39,4 mio. EUR.

Arrangementet indebar, at renterne fra N Danmark 1 rent faktisk strømmede igennem C Luxembourg og A Luxembourg Holding til de 5 kapitalfonde, som N Danmark 1 oprindeligt havde udstedt erhvervsobligationerne til.

SKAT traf den 18. marts 2011 afgørelse om, at de to luxembourgske selskaber ikke var renternes retmæssige ejer. SKAT anså derfor N Danmark 1 for at være indeholdelsespligtig af kildeskatten på renterne.

Sag C-118/16, X Denmark A/S

Alle aktierne i X Denmark A/S var i de omhandlede år 2007-2009 ejet af X Sweden AB, der var hjemmehørende i Sverige. 97,5 pct. af aktierne i X Sweden AB var ejet af X Sweden Holding AB, medens de resterende 2,5 pct. var ejet af selskabets ledelse. X Sweden Holding var også hjemmehørende i Sverige. Alle aktierne i X Sweden Holding var ejet af X S.C.A. SICAR, der var hjemmehørende i Luxembourg.

Den 27. december 2006 lånte X Denmark 501 mio. EUR af X Sweden. Renten blev fastsat til EURIBOR + 8,0 procentpoint. Lånet blev brugt til at indfri et lån, der var blevet optaget som et led i finansieringen af X Danmarks køb af X-koncernen i 2005. Samme dag, dvs. den 27. december 2006, lånte X Sweden Holding et stort set tilsvarende beløb, nemlig 498,5 mio. EUR, af X S.C.A., SICAR. Renten var også næsten den samme, nemlig EURIBOR + 7,9 pct. For begge lån gjaldt det, at påløbne renter skulle tillægges hovedstolen, som låntager ikke var forpligtet til at afdrage på i lånets løbetid.

Lånet mellem X Denmark og X Sweden blev i 2007, 2008 og 2009 tilskrevet renter med 61.927.659,69 EUR, 73.848.075,99 EUR, henholdsvis 61.836.431,17 EUR. I de samme år ydede X Sweden koncernbidrag til X Sweden Holding med nærmest tilsvarende beløb, nemlig 60.468.000 EUR, 75.621.000 EUR henholdsvis 60.353.294 EUR. Bidragene blev ikke ydet i form af effektiv betaling, men ved regulering af selskabernes indbyrdes mellemregningskonto. Endelig blev lånet mellem X Sweden Holding og X S.C.A., SICAR i de pågældende år tilskrevet renter med også stort set samme beløb, nemlig 61.427.405,12 EUR, 75.403.757,25 EUR henholdsvis 61.836.431,85 EUR. Koncernbidragene fra X Sweden svarede således til 98,4 pct., 100,3 pct. henholdsvis 97,6 pct. af de årlige rentetilskrivninger på X Sweden Holdings lån fra X S.C.A., SICAR.

Arrangementet med lånet mellem X Denmark og X Sweden, det samtidige lån mellem X Sweden Holding og X S.C.A., SICAR samt koncernbidragene fra X Sweden til X Sweden Holding indebar rent faktisk, at renterne fra X Denmark strømmede igennem de to svenske selskaber til det luxembourgske selskab.

SKAT har i sin afgørelse af 13. december 2010 har ikke anset nogen af de svenske selskaber for at være retmæssig ejer af renterne. SKAT anså derfor X Danmark for at være indeholdelsespligtig af kildeskatten på renterne.

Sag C-119/16, C Danmark I

Indtil ultimo 2004 var C Danmark II øverste danske moderselskab i en amerikansk koncern. C Danmark II var ejet af C Cayman Island, der også havde ydet C Danmark II et lån, hvis hovedstol med tilskrevne renter udgjorde godt og vel 100 mio. EUR. Frem til den 1. april 2004 havde C Cayman Island ikke været begrænset skattepligtig til Danmark af renterne, men fra og med 1. april 2004 indtrådte der for selskabet en begrænset skattepligt, da selskabet ikke var hjemmehørende i en EU-medlemsstat, og da Danmark ikke havde (og ikke har) indgået en dobbeltbeskatningsoverenskomst med Cayman Island.

Ultimo 2004 blev der foretaget en omstrukturering i form af en række koncerninterne transaktioner. Omstruktureringen resulterede i, at der mellem der mellem C Cayman Island og C Danmark II var indskudt to svenske selskaber (C Sverige I og C Sverige II) og et dansk selskab (C Danmark I).

Som et led i omstruktureringen blev der på en og samme tid etableret to lån på henholdsvis 75 mio. EUR og 825 mio. EUR fra C Cayman Island til C Sverige I samt to lån på ligeledes 75 mio. EUR henholdsvis 825 mio. EUR fra C Sverige II til C Danmark I. Vil-kårene for de to lån på 825 mio. EUR var identiske, ligesom vilkårene for de to lån på 75 mio. EUR var det.

Mellem C Sverige I og C Sverige II var der ikke noget låneforhold, men hvert år blev der ydet et koncernbidrag fra C Sverige II til C Sverige I, som svarede til C Sverige I's renteudgifter til C Cayman Island.

C Sverige II havde i 2005, 2006 og 2007 en skattepligtig indkomst på 0, opgjort efter svenske regler. På indtægtssiden havde selskabet skattepligtige renteindtægter fra C Danmark I, men disse indtægter blev neutraliseret af koncernbidragene, som blev ydet til moderselskabet C Sverige I, og som var fradragsberettigede for C Sverige II.

Arrangementet indebar rent faktisk, at renterne fra C Danmark I strømmede lige igennem C Sverige II og C Sverige I.

SKAT har i sin afgørelse af 30. oktober 2009 har ikke anset nogen af de svenske selskaber for at være retmæssig ejer af renterne. SKAT anså derfor C Danmark I for at være indeholdelsespligtig af kildeskatten på renterne.

Regeringens interesse i sagen

De forelagte sager er en del af et større sagskompleks. SKAT har i en række andre lignende sager truffet afgørelser svarende til afgørelserne, der foreligger til prøvelse i hovedsagerne.

Sagskomplekset har en betydelig økonomisk betydning for den danske stat. SKAT har således samlet set truffet afgørelse om, at de renteudbetalende selskaber burde havde indeholdt skat af renter på i alt ca. 13 mia. kr., og at de over for det offentlige er ansvarlige for betalingen af de manglende beløb. Den samlede skatteværdi – statens indtægter – af disse renter udgør ca. 3,5 mia. kr.

De forelagte sager er de første af en række sager, der verserer ved de danske domstole. Der verserer endvidere en række sager ved administrative myndigheder. Dommene i hovedsagerne må antages at kunne få afgørende betydning for de øvrige sager.

Vestre Landsret har således 24. maj 2016 forelagt Domstolen en lignende sag om kildebeskatning af renter. Sagen udspringer af det samme sagskompleks hos de danske skattemyndigheder. Sagen behandles af Domstolen som sag C-299/16, Z Danmark.

Den 19. februar 2016 forelagde Østre Landsret endvidere to sager om kildebeskatning af udbytter udloddet af danske selskaber til udenlandske selskaber. Sagerne behandles af Domstolen som de forenede sager C-116/16 og C-117/16, T Danmark m.fl.

Sag C-115/16, N Luxembourg 1, og sag C-117/16, T Danmark, vedrører den samme koncern.

Regeringens synspunkter i sagen

Regeringen er overordnet af den opfattelse, at de umiddelbare modtagere af renter i hovedsagerne (N Luxembourg 1, X Sweden og C Sverige II) i medfør af den danske selskabsskatteovs § 2, stk. 1, litra d, er begrænset skattepligtige til Danmark af de omhandlede renter, og at de rentebetalende selskaber (T Danmark, X Denmark og C Danmark I) derfor er indeholdelsespligtige af renteskat, jf. den danske kildeskattelovs § 65 D.

Regeringen er således af den opfattelse, at de umiddelbare rentemodtagere (N Luxembourg 1, X Sweden og C Sverige II) er gennemstrømningselskaber, der ikke kan anses for retmæssige ejere (beneficial owners) af renterne i relation til rente-/royaltydirektivet (eller de pågældende dobbeltbeskatningsoverenskomster), og at Danmark derfor ikke har en pligt til at fratage beskatningen i medfør af direktivet (eller dobbeltbeskatningsoverenskomsten).

Regeringen er endvidere af den opfattelse, at de etablerede arrangementer udgør misbrug af EU-retten. Også af den grund har rente-/royaltydirektivet ikke medført en pligt for Danmark til at fratage beskatningen.