

Aage Michelsen
Professor
Juridisk Institut
Aarhus Universitet

18. juni 2013

Vejledende løsning til sommereksamen 2012 - International skatteret

1. spørgsmål - Hvilke indkomstskatteretlige konsekvenser er der forbundet med overførslen af driftsmidler, goodwill og tilhørende økonomisk aktivitet fra S i januar 2010 til afdelingen i Milano i Italien ?

SEL § 8, stk. 4, 3. pkt., indeholder følgende bestemmelse:

"Overførsel af aktiver og passiver, som efter overførslen ikke længere er omfattet af dansk beskatning, internt i selskabet til et fast driftssted eller et hovedkontor i en fremmed stat, på Førerne eller i Grønland sidestilles med salg til koncernforbundet selskab til handelsværdien på overførselstidspunktet."

På grund af territorialprincippet i SEL § 8, stk. 2, er de overførte aktiver og passiver ikke længere omfattet af dansk beskatning.

Der indtræder derfor skattepligt i medfør af SEL § 8, stk. 4, 3. pkt.

Spørgsmålet indeholder også et EU-skatte retligt problem, om beskatning vil være i strid med Lissabon traktatens art. 49 om fri etableringsret.

Kommissionen har anlagt sag imod Danmark (se Sag C-261/11 - Kommissionen imod Danmark). Der er afholdt retsmøde den 27. februar 2013, men på nuværende tidspunkt er der endnu ikke fastsat en dato for dommens afsigelse.

Der forventes en diskussion om, hvorvidt Danmark eller Kommissionen vil få medhold.

Det er indholdet af diskussionen og ikke så meget resultatet, der er relevant.

Se forelæsningsoversigten 82 B ("Avancebeskatning og efterbeskatning ved fraflytning. m.v.") pkt. 7.1.2.2.).

2. spørgsmål - Hvorledes fordeles beskatningsretten til indtægter fra afdelingen i Milano mellem Danmark og Italien, og hvorledes lempes der for eventuel dobbeltbeskatning ?

Som følge af territorialbeskatningen i medfør af SEL § 8, st. 2, vil indtægterne fra afdelingen i Milano ikke være skattepligtige i Danmark.

Der er derfor ikke behov for lempelse af dobbeltbeskatning.

3. spørgsmål - Hvilke indkomstskatteretlige konsekvenser har den foretagne outsourcing af den økonomiske aktivitet med tilhørende aktiver til Hongkong ?

Her finder der også avancebeskatning sted i medfør af SEL § 8, stk. 4, 3. pkt., jf. ovenfor under 1.

Her er der ikke EU-skatteproblemer.

4. spørgsmål - Hvorledes fordeles beskatningsretten til indtægterne i afdelingen i Hongkong mellem Danmark og Hongkong, og hvorledes lempes der for eventuel dobbeltbeskatning ?

Hongkong har beskatningsretten.

Indtægterne vil ikke være indkomstskattepligtige for S i Danmark, jf. territorialprincippet i SEL § 8, stk. 2.

Der vil derfor ikke være behov for dobbeltbeskatningslempelse.

5. spørgsmål - Hvilke indkomstskatteretlige konsekvenser har A's flytning til Milano i Italien i februar 2011 ?

Bopælsbegrebet i KSL § 1, stk. 1, nr. 1, skal analyseres.

Det skal tillige diskuteres, om A er fraflyttet, men senere er flyttet tilbage til Danmark. I så fald opstår der også spørgsmål om en tilflytning. Derfor skal tilflytningsbeskatningsbestemmelsen i KSL § 7, stk. 1, også inddrages i sagen.

Jeg kan her henvise til SKM2013.316.DEP.

Det er ikke så meget konklusionen, men diskussionen af spørgsmålet, der er væsentlig.

Hvis det antages, at A er fraflyttet Danmark, vil der finde afståelsesbeskatning sted i medfør af ABL § 38, stk. 1, 1. pkt.

Hvis det ikke antages, at A er fraflyttet Danmark, vil der opstå en situation med dobbelt domicil. En sådan problemstilling løses med dobbeltdomicilklausulen i art. 4, stk. 2, i dobbeltbeskatningsoverenskomsten med Italien. Der kan næppe være tvivl om, at midtpunktet for A's livsinteresser må være i Italien, når både A's hustru og hans to mindreårige børn er flyttet med til Italien.

Der skal alligevel finde afståelsesbeskatning sted, idet det fremgår af ABL § 38, stk. 1, 3. pkt., at der også skal ske afståelsesbeskatning, når en person efter bestemmelserne i en dobbeltbeskatningsoverenskomst bliver hjemmehørende uden for Danmark.

6. spørgsmål - hvilke indkomstskatteretlige konsekvenser har den vederlagsfrie udlejning af villaen i Danmark til A's voksne søn for henholdsvis A og hans søn ?

A bliver indkomstskattepligtig i Danmark af en fikseret leje i medfør af LL § 2, smh.m. KSL § 2, stk. 1, nr. 5.

Da han har bopæl i Italien, bliver han også skattepligtig i Italien.

Da der er tale om en indkomst af fast ejendom, er det Danmark, der har beskatningsretten, jf. DBO'en med Italien art. 6.

Italien skal indrømme dobbeltbeskatningslempelse i medfør af DBO'en art. 24, stk. 2. Der er tale om en ordinær creditlempelse.

A's søn bliver indkomstskattepligtig i Danmark af den fordel, som han opnår ved at bo huslejfrit i faderes villa. Hjemmelen til indkomstbeskatning findes i SL § 4 b, 1. pkt.

Da sønnen ikke er indkomstskattepligtig i Italien, opstår der ikke her noget dobbeltbeskatningsspørgsmål.

7. spørgsmål - Hvilke indkomstskatteretlige konsekvenser har det modtagne udbytte fra aktieselskabet i Hongkong til A for A, og hvorledes lempes der for eventuel dobbeltbeskatning ?

A bliver indkomstskattepligtig af udbyttet, jf. LL § 16 A. Der er tale om aktieindkomst, jf. PSL § 4 a, og PSL § 8 a.

Såfremt A også bliver indkomstskattepligtig i Hongkong af udbyttet, skal Danmark lempe dobbeltbeskatningen i medfør af LL § 33, stk. 1.

Der skal indrømmes lempelse for udenlandsk skat, hvis Danmark ikke har beskatningsretten i henhold til en DBO. Da der ikke er indgået en dobbeltbeskatningsoverenskomst med Hongkong, skal spørgsmålet løses alene ud fra dansk internretlige regler. Af LL § 33, stk. 1, fremgår, at når Danmark ikke har beskatningsretten i henhold til en dobbeltbeskatningsoverenskomst, skal Danmark indrømme ubetinget ordinær credit, hvilket vil sige, at Danmark skal indrømme dobbeltbeskatningslempelse i medfør af bestemmelsen om ordinær credit i LL § 33, stk. 1.

Se hertil SKM2011.431.SR, hvor det blive statueret, at selv om Danmark ikke havde fast driftssted i x-land, har selskabet, som har betalt skat i udlandet af en i udlandet erhvervet indkomst krav på nedslag i skatten svarende til den i udlandet betalte skat, dog højst med den forholdsmæssige andel af den danske skat, som falder på den danske indkomst.

Se også forelæsningsoversigten /152 - Metoder til lempelse af dobbeltbeskatning (Kapitel 10) pkt. 3.1.1.