

# DANSK CFC-BESKATNING

– I ET INTERNATIONALT  
OG KOMPARATIVT  
PERSPEKTIV

Peter Koerver Schmidt

Peter Koerver Schmidt

*Dansk CFC-beskatning – i et internationalt og komparativt perspektiv*

1. udgave/1. oplag

Corit Academic Book Series, no. 4

© Karnov Group Denmark A/S, København 2013

ISBN 978-87-619-3439-0

Omslag: Torben Lundsted, Korsør

Sats og Tryk: Narayana Press, Odder

Mekanisk, fotografisk eller anden gengivelse  
af denne bog eller dele af den er ikke tilladt  
ifølge gældende dansk lov om ophavsret.

Alle rettigheder forbeholdes.

# Indholdsfortegnelse

Forord . . . . .	13
Anvendte forkortelser . . . . .	15

## DEL I INTRODUKTION

### *Kapitel 1*

Præsentation af emne og metode . . . . .	19
1. Introduktion til afhandlingens emne . . . . .	19
2. Begrundelse for valg af emne . . . . .	23
3. Formål med afhandlingen . . . . .	28
4. Afgrænsning . . . . .	29
5. Anvendt terminologi . . . . .	31
6. Retsteori og metode . . . . .	35
6.1. Juridisk metode . . . . .	36
6.1.1. Administrativ praksis . . . . .	39
6.1.2. Dobbeltbeskatningsoverenskomster . . . . .	40
6.1.3. EU-retten . . . . .	44
6.2. Retspolitiske betragtninger og anvendelse af fremmed ret . . . . .	45
6.3. CFC-reglernes udvikling (det retshistoriske perspektiv) . . . . .	48
7. Disposition for afhandlingen . . . . .	49

### *Kapitel 2*

CFC-lovgivningens baggrund og formål . . . . .	53
1. Indledning . . . . .	53
2. Baggrund . . . . .	53
2.1. Kapitaleksportneutralitet contra kapitalimportneutralitet . . . . .	57

*Indholdsfortegnelse*

2.2.	Incitamentet til etablering af datterselskaber i lavskattelande . . . . .	59
2.2.1.	Akkumulering af passiv indkomst . . . . .	60
2.2.2.	Anvendelse af et basisselskab . . . . .	63
2.3.	Acceptabel contra uacceptabel skatteudskydelse og skatteundgåelse . . . . .	64
3.	Formålet med CFC-lovgivning . . . . .	67
3.1.	Forskellige formål bag CFC-reglerne . . . . .	68
3.2.	Det erklærede formål med de danske CFC-regler . . . . .	69
3.3.	Sammenfatning om formålet med CFC-regler . . . . .	73
4.	Andre værneregler vedrørende investering i udenlandske selskaber . . . . .	73
5.	Karakteristika ved CFC-lovgivning . . . . .	76
5.1.	Anvendelsesområdet for CFC-lovgivning . . . . .	76
5.2.	Retsvirkningen ved CFC-lovgivning . . . . .	84
6.	Sammenfatning . . . . .	90

*Kapitel 3*

CFC-reglernes udvikling . . . . .	93
1. Indledning . . . . .	93
2. Udviklingen i fremmed ret . . . . .	94
3. Udviklingen i dansk ret . . . . .	100
3.1. Baggrunden for de danske CFC-regler – Betænking nr. 1060, december 1985 . . . . .	101
3.2. L 35 (1994/1995) – Lov nr. 312 af 17. maj 1995 . . . . .	102
3.3. L 99 (2001/2002 – 2. samling) – Lov nr. 313 af 21. maj 2002 . . . . .	105
3.4. L 213 (2006/2007) – Lov nr. 540 af 6. juni 2007 . . . . .	108
4. Sammenfatning . . . . .	110

**DEL II**

**CFC-REGLERNES MATERIELLE INDHOLD**

*Kapitel 4*

CFC-reglernes anvendelsesområde og undtagelser . . . . .	115
1. Indledning . . . . .	115

2.	Omfattede skattesubjekter . . . . .	116
3.	Undtagelser . . . . .	119
4.	Dispensation . . . . .	121
4.1.	De enkelte betingelser for dispensation . . . . .	123
4.2.	Særligt om faste driftssteder . . . . .	130
4.3.	Øvrige forhold vedrørende dispensation . . . . .	131
5.	Komparative studier . . . . .	133
5.1.	Sverige . . . . .	133
5.2.	Norge . . . . .	136
5.3.	Storbritannien . . . . .	139
5.4.	USA . . . . .	143
6.	Sammenfatning og vurdering . . . . .	145

### Kapitel 5

Kontrolbetingelsen . . . . .	150
1. Indledning . . . . .	150
2. Direkte eller indirekte aktionær i et datterselskab . . . . .	151
3. Bestemmende indflydelse . . . . .	154
4. Udvidelse af kontrolbetingelsen . . . . .	158
4.1. Stemmerettigheder ejet af personlige aktionærer, nærtstående samt fonde og trusts . . . . .	158
4.2. Medregning af stemmerettigheder qua aftale eller fra transparent enhed . . . . .	164
4.2.1. Aftale om udøvelse af kontrol . . . . .	165
4.2.2. Stemmerettigheder som indehaves af transparente enheder . . . . .	168
5. Komparative studier . . . . .	170
5.1. Sverige . . . . .	170
5.2. Norge . . . . .	171
5.3. Storbritannien . . . . .	173
5.4. USA . . . . .	174
6. Sammenfatning og vurdering . . . . .	175

### Kapitel 6

Indkomst- og aktivbetingelserne . . . . .	180
1. Indledning . . . . .	180
2. Indkomstbetingelsen . . . . .	180

*Indholdsfortegnelse*

2.1.	Måleperioden . . . . .	182
2.2.	Territorialprincippet betydning . . . . .	185
2.2.1.	Direkte ejede faste driftssteder . . . . .	185
2.2.2.	Indirekte ejede faste driftssteder . . . . .	191
2.3.	Opgørelse af sammenlignings- og CFC- indkomsten for udenlandske datterselskaber . . . . .	192
2.3.1.	Faktiske anskaffelses- og afståelsessummer . . . . .	193
2.3.2.	Afskrivningsberettigede aktiver . . . . .	196
2.3.3.	Skattefri omstrukturering efter udenlandske regler . . . . .	198
2.4.	Skattepligtige tilskud . . . . .	202
2.5.	Fiktiv afståelsesbeskatning . . . . .	203
2.6.	Definitionen af CFC-indkomst . . . . .	204
2.7.	Lokale holdingselskaber – Transparensreglen . . . . .	234
3.	Aktivbetingelsen . . . . .	241
3.1.	Definitionen af finansielle aktiver . . . . .	243
3.2.	Transparensreglen og territorialprincippet . . . . .	245
3.3.	Værdiansættelse og målepunkter . . . . .	246
4.	Komparative Studier . . . . .	247
4.1.	Sverige . . . . .	248
4.2.	Norge . . . . .	249
4.3.	Storbritannien . . . . .	251
4.4.	USA . . . . .	254
5.	Sammenfatning og vurdering . . . . .	257

*Kapitel 7*

CFC-reglernes retsvirkning . . . . .	265
1. Indledning . . . . .	265
2. Grundlæggende om retsvirkningen . . . . .	266
3. Identificering af moderselskabet . . . . .	267
4. Medregning af hvilken andel? . . . . .	270
5. Opgørelse af indkomst til medregning hos moderselskabet . . . . .	275
5.1. Indgangsværdi for aktiver erhvervet før koncernen fik bestemmende indflydelse . . . . .	278
5.1.1. Goodwill og immaterielle aktiver oparbejdet af selskabet selv . . . . .	282

5.2.	Indgangsværdi for afskrivningsberettigede aktiver	284
5.3.	Skattefri omstruktureringer efter udenlandske regler . . . . .	286
5.4.	Opgørelse i fremmed valuta . . . . .	287
5.5.	Fiktiv afståelsesbeskatning . . . . .	290
5.5.1.	Omfattede aktiver og passiver . . . . .	291
5.5.2.	I hvilke situationer finder reglen anvendelse? . . . . .	293
5.5.3.	Undgåelse af dobbeltbeskatning ved fiktiv afståelsesbeskatning . . . . .	297
5.6.	Udnyttelse af underskud . . . . .	298
5.6.1.	Samspil med regler om underskudsbegrænsning i SEL § 12-12D? . . . . .	302
5.6.2.	Krav til underskudsudnyttelse i udlandet? . . . . .	306
5.6.3.	Bortseelse . . . . .	309
5.7.	Fast driftssted . . . . .	312
5.7.1.	Direkte ejede faste driftssteder . . . . .	312
5.7.2.	Indirekte ejede faste driftssteder . . . . .	316
6.	Lempelse . . . . .	319
6.1.	De nu ophævede regler om førelse af fradragskonto . . . . .	325
7.	Tilbagebetaling af for meget betalt CFC-skat . . . . .	328
8.	Ophør af CFC-beskatning . . . . .	330
9.	Overvejelser om medregningsmetode og øvrige værneregler . . . . .	331
9.1.	Forholdet til SEL § 12 D . . . . .	337
9.2.	Øvrige værneregler med internationalt tilsnit . . . . .	338
10.	Komparative studier . . . . .	344
10.1.	Sverige . . . . .	345
10.2.	Norge . . . . .	346
10.3.	Storbritannien . . . . .	348
10.4.	USA . . . . .	349
11.	Sammenfatning og vurdering . . . . .	350

**DEL III**  
**FORHOLDET TIL DOBBELT-**  
**BESKATNINGSOVERENSKOMSTER OG EU-RETEN**

*Kapitel 8*

CFC-regler og dobbeltbeskatningsoverenskomster . . . . .	363
1. Indledning . . . . .	363
2. Intern dansk ret og dobbeltbeskatningsoverenskomster	367
3. Kommentarerne til OECD's modeloverenskomst . . . . .	369
4. Overblik – Argumenter for og imod forenelighed . . . . .	372
4.1. Artikel 7, stk. 1 . . . . .	373
4.2. Artikel 10, stk. 5 . . . . .	377
4.3. Øvrige argumenter . . . . .	382
5. International retspraksis . . . . .	384
5.1. Storbritannien – Bricom . . . . .	384
5.2. Frankrig – Schneider . . . . .	386
5.3. Finland – A Oyj Abp . . . . .	388
5.4. Sverige – OMX . . . . .	390
5.5. Japan – Glaxo Kabushiki Kaisha . . . . .	393
5.6. Brasilien – Normes og Vale do Rio Doce . . . . .	394
5.7. Mexico – Cemex Net . . . . .	396
5.8. Status – International retspraksis . . . . .	397
6. Dansk CFC-lovgivning og dobbeltbeskatningsoverenskomster . . . . .	398
6.1. Særligt om ældre danske dobbeltbeskatningsoverenskomster . . . . .	406
6.2. Faste driftssteder . . . . .	410
6.2.1. Direkte ejede faste driftssteder . . . . .	410
6.2.2. Indirekte ejede faste driftssteder . . . . .	411
7. Komparative studier . . . . .	416
7.1. Sverige . . . . .	416
7.2. Norge . . . . .	417
7.3. Storbritannien . . . . .	419
7.4. USA . . . . .	419
8. Sammenfatning og vurdering . . . . .	421



## Kapitel 9

CFC-regler og EU-retten . . . . .	425
1. Indledning . . . . .	425
2. Introduktion til reglerne om fri bevægelighed . . . . .	429
3. CFC-regler og den primære EU-ret . . . . .	434
3.1. Sag C-196/04 Cadbury Schweppes . . . . .	435
3.1.1. Trin 1 – Anvendelsesområdet . . . . .	437
3.1.2. Trin 2 – Beskyttelsesområdet . . . . .	438
3.1.3. Trin 3 – Tvingende almene hensyn . . . . .	439
3.1.4. Dommens konsekvenser – rent kunstige arrangementer . . . . .	443
3.2. Efterfølgende praksis fra EU-domstolen . . . . .	451
3.2.1. Sag C-446/04 Test Claimants in the FII Group Litigation . . . . .	452
3.2.2. Sag C-298/05 Columbus Container Services . . . . .	456
3.2.3. Sag C-311/08 SGI . . . . .	462
3.3. Status – EU-rettens nuværende udviklingstrin . . . . .	467
4. Er de danske CFC-regler forenelige med den primære EU-ret? . . . . .	468
4.1. Trin 1 – Anvendelsesområdet . . . . .	469
4.2. Trin 2 – Beskyttelsesområdet . . . . .	472
4.2.1. Den vertikale relation . . . . .	474
4.2.2. Den horisontale relation . . . . .	482
4.2.3. Valg af international sambeskatning . . . . .	484
4.2.4. CFC-beskatning af faste driftssteder . . . . .	487
4.3. Trin 3 – Tvingende almene hensyn . . . . .	489
4.3.1. Dispensationsbestemmelsen i SEL § 32, stk. 2 . . . . .	493
4.4. Administrative byrder . . . . .	494
5. CFC-regler og den sekundære EU-ret . . . . .	497
6. Komparative studier . . . . .	501
6.1. Sverige . . . . .	502
6.2. Norge . . . . .	504
6.3. Storbritannien . . . . .	506
7. Sammenfatning og vurdering . . . . .	509

*Indholdsfortegnelse*

**DEL IV**  
**AFSLUTNING**

*Kapitel 10*

Sammenfatning og retspolitiske overvejelser . . . . .	521
1. Indledning . . . . .	521
2. Sammenfatning vedrørende gældende ret . . . . .	522
3. Retspolitiske overvejelser . . . . .	533
Resumé . . . . .	541
Summary . . . . .	544

*Bilag 1*

Oversigt over ændringer af CFC-reglerne . . . . .	547
Litteraturfortegnelse . . . . .	561
Bøger . . . . .	561
Artikler . . . . .	573
Konferenceudgivelser . . . . .	595
Rapporter . . . . .	596
Doms- og afgørelsesregister . . . . .	599
Stikordsregister . . . . .	604