

Skatteministeriet
Att.: Sune Fomsgaard
Nicolai Eigtveds Gade 28
1402 København K

23. marts 2018

Lovforslag om fast driftssted m.m.

Dansk Erhverv har den 23. februar 2018 modtaget et lovforslag om ændring af selskabsskatteloven og forskellige andre love (Justering af reglerne om fast driftssted ved investering via transparente enheder, m.m.) i høring.

Generelle bemærkninger

Dansk Erhverv vil gerne rose de overordnede intentioner med lovforslaget om at skabe klare og enkle regler for borgere og virksomheder. Når det er sagt, så må det imidlertid også bemærkes, at lovforslaget er en uskøn sammenblanding af mange emner, som ikke har meget med hinanden at gøre, hvilket gør det nærmest umuligt at gennemskue konsekvenserne af de mange ændringer. Lovkvalitetsmæssigt havde det derfor været at foretrække, at det var blevet delt op i flere bidder.

Specielle bemærkninger

Dansk Erhverv har bemærkninger til en lang række af lovforslagets enkeltelementer.

Justering af reglerne om fast driftssted

Dansk Erhverv skal bemærke, at det er vigtigt med stabile rammevilkår med en høj grad af forudsigelighed. Hvis danske virksomheders skal kunne tiltrække risikovillig kapital fra udenlandske investorer og dermed fastholde konkurrenceevnen overfor udlandet. I den kontekst er det godt, at man justerer reglerne for, hvornår der udøves erhvervsmæssig virksomhed med fast driftssted i Danmark således, at det sikres, at Danmark er et attraktivt land at investere i for udenlandske investorer.

Det fremhæves i bemærkningerne, at bestemmelsens formål er at sikre, at udenlandske investorerers passive investeringer ikke i sig selv anses for erhvervsudøvelse, der kan indebære fast driftssted her i landet. Det er kun "næringsvirksomheden" der skal udløse fast driftssted, hvilket ifølge bemærkningerne gælder, uanset om investeringerne er foretaget alene eller sammen med andre fysiske og juridiske personer ved anvendelse af en enhed, der er skattemæssigt transparent.

Den praktiske konsekvens af Skatteministeriets bemærkninger er herefter, at såfremt flere investorer i fællesskab via en skattemæssigt transparent enhed – fx via en kapital- eller venturefond –

vil hver enkelt deltager skulle vurderes individuelt i forhold til, om deres investering sker som led i næring, hvormed de vil få fast driftssted i Danmark.

Lovforslaget vil dermed ikke sikre, at ”udenlandske investorer, som investerer via transparente enheder såsom kommanditselskaber, ikke får fast driftssted i Danmark”, således som lovforslagets overordnede formål er tilkendegivet at være. Tværtimod vil man med lovforslaget opretholde den nuværende retsusikkerhed, idet investeringer – via fx en kapitalfond eller venturefond – også i fremtiden kan udløse fast driftssted i Danmark, hvis fx en udenlandske investor i SKATs fortolkning kvalificerer sig som næringsdrivende efter det i praksis udviklede næringsbegreb. Formålet med lovforslaget var ellers at fjerne denne retsusikkerhed.

Dansk Erhverv mener derfor ikke, at næringsbegrebet skal vurderes i forhold til hver enkelt bagvedliggende investor, men derimod i forhold til den danske virksomhed, som investeringen foregår i. Dermed vil man opnå den effekt, som er selve formålet med at justere reglerne om fast driftssted. Nemlig at skabe forudsigelige og gennemsigtige regler for udenlandske investorer, hvilket er nødvendigt, hvis man fra politisk side ønsker at hjælpe danske virksomheder med at tiltrække sig den adgang til risikovillig kapital, som er nødvendig, hvis man vil øge vækst og produktivitet.

Hjemmel til godtgørelse af moms af godtgjorte energiafgifter

Dansk Erhverv kvitterer for, at der lægges op til, at der nu skabes hjemmel til godtgørelse af moms af godtgjorte energiafgifter, således at der skabes momsmæssig neutralitet mellem at få varerne leveret afgiftsfrit og få energiafgifterne godtgjort. Dansk Erhverv er ligeledes positive overfor, at der med lovforslaget lægges op til en ligestilling af godtgørelse efter elpatronordningen og andre godtgørelser ved at lade bestemmelsen have virkning fra 1. november 2011.

Momsfritagelse for selvstændige grupper

Som en konsekvens af EU-domstolens afsigelse af tre domme, der ændrer helt grundlæggende på den hidtidige fortolkning og administration af bestemmelsen om momsfritagelse for selvstændige grupper, lægges der op til en ændring af bl.a. momslovens § 13, stk. 1, nr. 19.

Dansk Erhverv anerkender indledningsvist behovet for de foreslåede ændringer af lovgivningen, idet der er tale om en nødvendig ændring af dansk ret og praksis på baggrund af EU-domstolens afgørelser.

Dansk Erhverv er dog af den opfattelse, at bestemmelsens virkningstidspunkt bør afspejle, at en lang række selvstændige grupper har indrettet sig på den hidtil gældende praksis, ofte på baggrund af SKATs tilsagn om, at ordningen kunne anvendes i form af bindende svar.

Selvstændige grupper bør derfor have en længere periode til at indrette sig på den grundlæggende ændrede praksis. Vi bemærker i denne forbindelse, at EU-domstolen både i sag C-326/15 DNB Bank og sag C-605/15 Aviva udtaler, at efter fast retspraksis og af hensyn til de generelle retsprincipper, navnlig retssikkerhedsprincippet og princippet om forbud mod tilbagevirkende kraft, kan direktivet og fortolkningen af dette ikke danne grundlag for at afvise selvstændige gruppers fritagelse.

Hvis ændringen af dansk praksis indføres med virkning fra 1. juli 2018, vil disse grupper de facto nægtes fritagelse med tilbagevirkende kraft, da disse grupper på baggrund af den hidtil gældende praksis har indrettet deres økonomi og forretningsgange m.v. på denne fritagelse. For en lang række af disse grupper modtages regningen for eventuelle udgifter i forbindelse med de leverede ydelser periodevis, og en række af de selvstændige grupper opkræver medlemmerne betaling årligt opgjort på baggrund af de faktiske udgifter og ressourcetræk. Hvis disse selvstændige grupper skal ændre momsprincip midt i en regnskabsperiode, vil dette de facto medføre, at de nægtes fritagelse med tilbagevirkende kraft.

Det vil således af retssikkerhedsmæssige årsager være ønskeligt, at de selvstændige grupper indrømmes længere tid til at indrette sig på den ændrede praksis, og som minimum indrømmes ret til at afslutte igangværende regnskabsperioder efter den hidtidige praksis.

Såfremt ikrafttrædelsestidspunktet for denne praksisændring fastholdes, bør der tages aktivt stilling til, at de selvstændige grupper får mulighed for at medtage alle omkostninger og ydelser, der er leveret frem til 1. juli 2018, og efter denne dato kan opkræve medlemmerne den andel, der nøjagtigt svarer til medlemmets ressourcetræk uden moms.

Lovforslagets § 9, nr. 3, 5 og 9 – ændringer i personskatteloven

Formålet med denne del af lovforslaget er at tilpasse lovgivningen således, at der opnås skattemæssig neutralitet i forhold til formidlingsprovision videregivet til en kunde (investor).

Lovforslagets § 9, nr. 3, henviser blandt andet til lov om finansiel virksomhed § 46 b og synes derfor for så vidt angår blandt andet pengeinstitutter og fondsmæglerselskaber at begrænse den skattemæssige neutralitet til de tilfælde, hvor provisionen specifikt videregives i medfør af § 46 b.

Dansk Erhverv mener, at det enten i lovtekst eller bemærkninger skal præciseres, at anvendelsesområdet for lovforslagets § 9, nr. 3, og dermed den skattemæssige neutralitet også skal gælde følgende:

- Videregivelse af provision i medfør af kapitel 3 i bekendtgørelse nr. 1202 af 15. november 2017 om tredjepartsbetalinger.
- Videregivelse af provision ud fra en kommerciel beslutning omkring kundeforholdet.

Lovforslagets §§ 11 og 12 – ændringer i skatteindberetningsloven og skattekontrolloven

Lovforslagets §§ 11 og 12 pålægger pengeinstitutter, realkreditinstitutter, fondsmæglerselskaber m.fl. at indberette oplysninger om videregiven formidlingsprovision til skattemyndighederne.

Mens penge- og realkreditinstitutter i dag allerede indberetter oplysninger om deres kunder til skattemyndighederne, vil lovforslaget – i dets nuværende form – pålægge langt de fleste fondsmæglerselskaber en ny selvstændig indberetningspligt. Det er kun 2 af ca. 40 danske fondsmæglerselskaber, der i dag har tilladelse til at opbevare kundernes midler og dermed indberetter oplysninger om kunderne.

Indberetningspligten for fondsmæglerselskaberne vil således ikke blot medføre indberetning om ”endnu en oplysning”, men derimod en særskilt ny indberetning for fondsmæglerselskaber til skattemyndighederne.

Fondsmæglerselskaber er små og mellemstore virksomheder med begrænsede ressourcer til administrative opgaver. Den særskilte indberetningspligt vil derfor, særligt hvis indberetningen skal ske via en systemløsning uden mulighed for brug af papirblanketter eller et web-interface hos SKAT, være en uforholdsmæssig stor byrde for disse selskaber.

Dansk Erhverv foreslår på denne baggrund, at lovforslaget tilpasses, således at fondsmæglerselskaber, der ikke opbevarer kundernes midler, ikke bliver forpligtet til at indberette oplysninger. I stedet bør disse fondsmæglerselskaber forpligtes til at give kundernes pengeinstitutter de nødvendige oplysninger til brug for pengeinstitutternes indberetning.

Dansk Erhverv har ikke umiddelbart bemærkninger til de øvrige dele af lovforslaget.

Med venlig hilsen

Jacob Ravn
Skattepolitisk chef