

REVIFAXEN

NYHEDSBREV OM SKATTER OG AFGIFTER
Nummer 1299 af 31/8 2017

Gælder territorialbeskatningen for selskaber altid?

Territorialbeskatning for danske selskaber er hovedreglen, når der ikke er valgt international sambeskatning. Højesteret har afsagt en dom, der er med til at afgrænse anvendelsen af territorialprincippet.

Erstatning for misligholdelse af aftale om fast ejendom (SKM2017.506)

Et dansk selskab havde indgået en aftale om sale-and-lease-back af en række ejendomme beliggende i henholdsvis Danmark og Norge. Grundet forskellige omstændigheder blev aftalen ikke gennemført som planlagt, og den norske medkontrahent blev ved Frostating Langmannsrett i Norge dømt erstatningsansvarlig for det økonomiske tab, som det danske selskab havde lidt ved den manglende opfyldelse af den indgåede aftale (erstatning for positiv opfyldelsesinteresse).

Erstatningsbeløbet udgjorde 205 mio. kr.

SKAT var af den opfattelse, at det danske selskab var skattepligtig af den modtagne erstatning, dog reduceret med afholdte udgifter til retssagen mv. på i alt 18 mio. kr.

Nettoerstatningen på 187 mio. kr. anså Landsskatteretten for skattefri. Sagen blev herefter indbragt for/henvist til Østre Landsret.

Østre Landsret fandt, at erstatningsbeløbet skattemæssigt måtte sidestilles med fortjeneste ved afståelse af fast ejendom. Den del af erstatningsbeløbet, der vedrørte de danske ejendomme, udgjorde netto 103 mio. kr., og beløbet var dermed skattepligtig for det danske selskab. Det resterende beløb på 84 mio. kr., som vedrørte de norske ejendomme, blev imidlertid anset for skattefrit blandt andet med henvisning til selskabsskattelovens § 8, stk. 2, 1. pkt. – territorialprincippet, da det danske selskab ikke havde valgt international sambeskatning vedrørende de faste ejendomme, som var beliggende i Norge.

Sagen blev indbragt for Højesteret, og her blev resultatet, at den samlede nettoerstatning til det danske selskab på 187 mio. kr. var skattepligtig.

Højesteret fandt ligesom Østre Landsret, at der var tale om en erstatning, der skattemæssigt skulle sidestilles med fortjeneste ved afståelse af fast ejendom. Erstatningen vedrørende de danske ejendomme var derfor skattepligtig.

Herefter tog Højesteret stilling til selskabsskattelovens § 8, stk. 2, 3. punktum, der har følgende ordlyd:

”1. pkt. omfatter ikke indkomst ved international skibs- og luftfartsvirksomhed eller tilfælde, hvor kildelandet frafalder beskatningsretten i henhold til en dobbeltbeskatningsoverenskomst eller anden international aftale med Danmark.”

Efter selskabsskattelovens § 8, stk. 2, 1. punktum er danske selskaber ikke skattepligtige af indkomst af fast ejendom og virksomhed med fast driftssted i udlandet samt Færøerne og Grønland, når de ikke har valgt international sambeskatning. Dette gælder såvel den løbende drift som fortjeneste ved afståelse.

Da det danske selskab ikke havde valgt international sambeskatning, var spørgsmålet, om undtagelsesbestemmelsen i § 8, stk. 3 fandt anvendelse – havde kildelandet Norge frafaldet beskatningsretten i henhold til Den nordiske dobbeltbeskatningsoverenskomst?

Erstatningsbeløbet vedrørende de norske ejendomme var ikke skattepligtig i Norge.

Indledningsvis anfører Højesteret, at det følger af Den nordiske dobbeltbeskatningsoverenskomsts artikel 13, at Norge er tillagt beskatningsretten til fortjeneste ved afståelse af fast ejendom beliggende i Norge. Herefter henviste Højesteret til den subsidiære beskatningsret i overenskomstens artikel 26, stk. 2, hvorefter beskatningsretten overgår til Danmark, hvis Norge på grund af sin interne lovgivning ikke beskatter en indkomst.

Højesteret fandt, at selskabsskattelovens § 8, stk. 2, 3. pkt. ud fra ordlyden, formålet og sammenhængen må forstås således, at bestemmelsen omfatter alle situationer, hvor kildelandet har frafaldet den beskatningsret, som landet har i medfør af en dobbeltbeskatningsoverenskomst, og at det ikke er et krav, at beskatningsretten er frafaldet i selve overenskomsten.

Dommens resultat blev derfor, at også erstatningsbeløbet vedrørende de norske ejendomme var skattepligtigt i Danmark, selv om der ikke var valgt international sambeskatning.

Fravalg af international sambeskatning er dermed ikke altid ensbetydende med, at indkomst af fast ejendom eller virksomhed med fast driftssted i udlandet er undtaget fra dansk beskatning.

Med venlig hilsen

Skatteafdelingen
REVITAX A/S

Ewaldsgade 5
2200 København N
Telefon 3391 2201
Telefax 3391 3801