



HØRING

Høringssvar vedrørende styresignal om ændring af praksis vedrørende den skattemæssige behandling af værdipapirfonde

Finansrådet har følgende bemærkninger til SKATs udkast til styresignal om ændring af praksis vedrørende den skattemæssige behandling af værdipapirfonde.

Det er Finansrådets opfattelse, at der behov for specifik lovgivning på området, idet retstilstanden i forhold den skattemæssige behandling af værdipapirfonde ikke er tilstrækkelig klar. Der bør være klare regler på området. Usikkerhed og uforudsigelighed om den skattemæssige behandling vil ikke bidrage til øget investering og økonomisk vækst.

Finansrådets opfattelse bekræftes af Kammeradvokatens konklusioner i Kammeradvokatens notat af 5. februar 2015 om den skattemæssige behandling af værdipapirfonde, hvoraf fremgår, at det formentlig kan konkluderes, at værdipapirfonde udgør selvstændige skattesubjekter, jf. selskabsskattelovens § 1, stk. 1, nr. 2.

Af styresignalet fremgår, at værdipapirfonde som hovedregel skal anses for selvstændige skattesubjekter. Finansrådet finder, at det bør fremgå af styresignalet, i hvilke tilfælde værdipapirfonde efter SKATs opfattelse ikke er omfattet af hovedreglen og dermed er transparente enheder.

Finansrådet finder, at styresignalet bør beskrive, hvorvidt en værdipapirfond (investeringselskab) kan få udstedt en erklæring om skattemæssigt hjemsted, uanset om værdipapirfonden (investeringselskabet) er omfattet af selskabsskattelovens § 1, stk. 1, nr. 2, og herved vil kunne tilbagesøge for meget betalt skat i henhold til dobbelt beskatningsoverenskomster.

Den skatteretlige kvalifikation af værdipapirfonde kan efter Finansrådets vurdering sammenfattes til nedenstående konklusioner. Det er Finansrådets håb, at SKAT på baggrund af konklusionerne vil ændre styresignalet i overensstemmelse hermed.

Konklusioner

Værdipapirfonde er i henhold til udtrykkelig lovbestemmelse ikke selvstændige juridiske personer.

25. januar 2016

Finanssektorens Hus
Amaliegade 7
1256 København K

Telefon 3370 1000

mail@finansraadet.dk
www.finansraadet.dk

Kontakt Stefan Munch Gotfredsen
Direkte +45 3370 1074
smg@finansraadet.dk

Journalnr. 532/01
Dok. nr. 548525-v1

Værdipapirfonde er omfattet af definitionen af investeringsselskaber i aktieavancebeskatningslovens § 19, og værdipapirfonde er dermed gjort til selvstændige skattesubjekter omfattet af selskabsskattelovens § 3, stk. 1, nr. 19.

Skattefritagelsen i selskabsskattelovens §§ 3, stk. 1, nr. 19, og 1, stk. 1, nr. 5a, for værdipapirfonde må anses for generel, bortset fra de i bestemmelsen specifikt opregnede skattepligtige udbytteindtægter fra danske selskaber.

Da værdipapirfonde ikke er selvstændige juridiske personer, kan de ikke være omfattet af skattepligten i selskabsskattelovens § 1, stk. 1, nr. 2, omfattende "*andre selskaber*".

Der er derfor ikke hjemmel i selskabsskattelovens § 1, stk. 6, til at anse udenlandske værdipapirfonde med ledelsens sæde i Danmark for omfattet af den fulde skattepligt i selskabsskattelovens § 1.

-0-

Nedenfor har Finansrådet beskrevet baggrunden for Finansrådets konklusioner.

Værdipapirfonde er ikke selvstændige juridiske personer

Lovgiver har udtrykkeligt fastsat, at værdipapirfonde ikke er selvstændige juridiske personer, jf. investeringsforeningslovens § 8, stk. 1, der indeholder følgende bestemmelse:

"...Værdipapirfonde og disses afdelinger er ikke selvstændige juridiske personer"

Det forekommer ikke muligt indenfor rammerne af sædvanlige lovforkningsprincipper at kvalificere værdipapirfonde på en måde, der er direkte lovstridig.

Herudover må den af lovgiver valgte kvalifikation antages at svare til den kvalifikation, som i øvrigt ville være gældende også uden nogen udtrykkelig legal definition, fordi en værdipapirfond mangler de for juridiske personer helt centrale karakteristika som selvstændig ledelse, selskabsretlige organer og medlemsindflydelse i form af stemmeret på generalforsamlinger eller lignende. Det ligger i definitionen af værdipapirfonde, at fonden blot er en regnskabsmæssig/økonomisk enhed, som administreres af andre. Værdipapirfonde kan ikke administrere sig selv.

Den omstændighed, at det muligvis enkelte steder i lovgivningen og forarbejderne hertil kan udledes, at værdipapirfonde som sådan er tillagt en begrænset hæftelse og andre karakteristika svarende til de for selskaber gældende karakteristika, ændrer ikke på konklusionen. Der er blot tale om, at

lovgiver har valgt at tillægge den regnskabsmæssige/økonomiske enhed visse afgrænsede rettigheder *som om* det var en juridisk person. Lovgiver har netop afklaret enhver tvivl ved udtrykkeligt i loven at fastslå, at værdipapirfonde ikke kvalificeres som juridiske personer. Det er sjældent, at en lovbestemmelse indeholder en negativ afgrænsning med en klar stillingtagen til, hvad noget *ikke* er. Eksistensen af den udtrykkelige negative afgrænsning udelukker enhver mulighed for at kvalificere en værdipapirfond som en selvstændig juridisk person.

Værdipapirfonde anses skatteretligt for investeringsselskaber

Aktieavancebeskatningslovens § 19, stk. 2 indeholder følgende definition af "investeringsselskaber":

"stk. 2 Ved et investeringsselskab forstås

- 1) Et investeringsinstitut i henhold til Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2009/65/EF, jf. bilag 1.*
- 2) ..."*

Værdipapirfonde er omfattet af direktiv 2009/65/EF (UCITS-direktivet) og er dermed omfattet af definitionen af et investeringsselskab. Denne skatteretlige subjektivitet må gælde, selv om en værdipapirfond som nævnt ikke er en selvstændig juridisk person. Dette har støtte i præamblen til UCITS-direktivet hvor det fremgår, at en værdipapirfond (i præamblen benævnt investeringsfond) kan oprettes på en måde, så der ikke er tale om en selvstændig juridisk person.

Definitionen af investeringsselskab omfatter alle investeringsinstitutter, uanset om de er hjemmehørende i Danmark eller i andre medlemsstater. Dette følger eksempelvis af bemærkningerne til den tidligere bestemmelse i aktieavancebeskatningslovens § 2 a, stk. 7, hvori anføres: "Definitionen omfatter danske og udenlandske selskaber på lige fod"¹

Værdipapirfonde er undtaget fra fuld skattepligt efter selskabsskatteovens § 1

Af bemærkningerne til selskabsskatteovens § 1, stk. 1, nr. 5a² fremgår, at formålet med lovforslaget var, at investeringsselskaber - bortset fra akkumulerende investeringsforeninger, som indgik i en koncern - skulle være undtaget fra selskabsskattepligt og selskabsskat:

"De investeringsselskaber, der er omfattet af forslaget om skattepligt og selskabsskat, er de akkumulerende investeringsforeninger, der ikke beskattes som investeringsselskaber, fordi der er tale om enten et moderselskab eller en investeringsforening, der beherskes af et andet selskab."

Af de generelle bemærkninger til lovforslaget fremgår videre:

¹ Lovforslag nr. 98 fremsat den 24. februar 2005, side 34, venstre spalte.

² De specifikke bemærkninger til § 9, nr. 1, i lovforslag nr. 98 af 24. februar 2005

"Forslaget om at ophæve aktieavancebeskatningslovens § 2 a og indføre nye regler for investeringsselskaber går ud på at beskatte ejerne af et investeringsselskab af selskabets indkomst. Det sker ved at beskatte ejerne af udbytter og af årets kursgevinster på ejerandelene i selskabet. Det kaldes beskatning efter lagermetoden. Til gengæld gøres investeringsselskaber her i landet skattefri. Der foreslås således beskatning i ét led ved at beskatte ejerne, mens selskabet er fritaget for skat." [understregning foretaget]

Journalnr. 532/01

Dok. nr. 548525-v1

I overensstemmelse med formålet blev investeringsselskaber, herunder værdipapirfonde, af lovgiver fritaget fra selskabsskattepligt direkte i selskabsskattelovens § 1:

"§ 1

Skattepligt i henhold til denne lov påhviler følgende selskaber og foreninger mv., der er hjemmehørende her i landet:

...

5a) investeringsforeninger, der udsteder omsættelige beviser for medlemmernes indskud, bortset fra investeringsselskaber, jf. aktieavancebeskatningslovens § 19, stk. 2, og bortset fra investeringsinstitutter med minimumsbeskatning, jf. ligningslovens § 16 C, der er investeringsforeninger" [understregning foretaget]

Da investeringsselskaber i overensstemmelse med lovens ordlyd og formål er udtrykkeligt undtaget fra selskabsskattepligt i medfør af selskabsskattelovens § 1, jf. stk.1, nr. 5a, er det ud fra princippet om *lex specialis* (den mere specifikke lovbestemmelse har forrang forud for en generel lovbestemmelse) ufornuddent at tage stilling til, om værdipapirfonde tillige kunne anses for omfattet af stk. 1, nr. 2, der pålægger skattepligt for *"andre selskaber, i hvilke ingen af deltagerne hæfter personligt for selskabets forpligtelser, og som fordeler overskuddet i forhold til deltagerens i selskabet indskudte kapital, selskaber omfattet af § 2 og registrerede selskaber med begrænset ansvar"*. [min fremhævning]. Det er med andre ord næppe muligt at nå frem til, at et investeringsselskab er udtrykkeligt fritaget for selskabsskattepligt efter selskabsskattelovens § 1, jf. stk. 1, nr. 5a, men alligevel skulle være omfattet af selvsamme selskabsskattepligt efter selskabsskattelovens § 1, jf. stk. 1, nr. 2.

Herudover vedrører selskabsskattelovens § 1, stk. 1, nr. 2, "andre selskaber", hvilket må antages at indebære et grundlæggende krav om selvstændighed som juridisk person, jf. SKM 2012.61 SR vedrørende en Luxembourgsk FCP, hvoraf fremgår:

“Udgangspunktet er, at de skatteretlige regler lægger sig op af de civilretlige regler. Så hvis en enhed efter dansk civilret anses for en transparent enhed, vil enheden også i Danmark skatteretligt blive anset for en transparent enhed. Da investeringsfunde civilretligt, ifølge rapporten, ikke er selvstændige retssubjekter, men en transparent enhed, kan de ikke blive anset som et selvstændigt skattesubjekt, men vil skattemæssigt blive anset for en transparent enhed. Det betyder, at investorerne skatteretligt vil blive anset for at have foretaget investeringen direkte, således at de hver især vil skulle beskattes af deres andel af gevinster, tab, mv. på aktiverne i investeringsfunden.

Da værdipapirfonde i henhold til udtrykkelig lovbestemmelse ikke er selvstændige juridiske personer, kan værdipapirfonde således hverken efter lovens naturlige sproglige forståelse eller i henhold til gældende praksis anses for selskaber i henhold til selskabsskattelovens § 1, stk. 1, nr. 2.

Selskabsskattelovens § 1, stk. 6, fastslår, at *“Selskaber og foreninger m.v. omfattet af stk. 1, nr. 2-6, anses for hjemmehørende her i landet, hvis selskabet eller foreningen m.v. er registreret her i landet eller har ledelsens sæde her i landet.”*

Anvendelsesområdet for selskabsskattelovens § 1, stk. 6, er *“Selskaber eller foreninger omfattet af stk.1, nr. 2-6”*. Bestemmelsen vedrører med andre ord kun selskaber omfattet af stk. 1, nr. 2-6. Som redegjort for ovenfor, er investeringsselskaber udtrykkeligt undtaget fra stk. 1 ved selskabsskattelovens § 1, stk. 1, nr. 5 a, (hvortil kommer for værdipapirfondes vedkommende, at de ikke kan anses for juridiske personer som nævnt i selskabsskattelovens § 1, stk. 1, nr. 2), og investeringsselskaber falder dermed uden for bestemmelserne i *“stk.1, nr. 2-6”*. Der er derfor ikke hjemmel i selskabsskattelovens § 1, stk. 6, til at anse udenlandske værdipapirfonde (med status som investeringsselskab) med ledelsens sæde i Danmark for omfattet af den fulde skattepligt i selskabsskattelovens § 1.

Med venlig hilsen

Stefan Munch Gotfredsen

Direkte +45 3370 1074
smg@finansraadet.dk