

Notat

4. januar 2021
J.nr. 20-1268568

Kontor
Jura, Kontrol
Navn
CMS

Indeholdelse af kildeskat - kildeskattelovens § 65, stk. 8 – forsigtighedsprincip

Et investeringsforvaltningsselskab, som er medlem af investeringsforeningsbranchen Finans Danmark, har i oktober 2020 anmodet om bindende svar hos Jura, Erhverv, Aktionær og Dødsbo, med spørgsmålet om, hvorvidt investering i såkaldt hybrid kernekapital kan anses for investering i værdipapirer, og efter hvilke regler afkastet fra hybrid kernekapital skal beskattes.

Investeringsforeningsbranchen står nu i den situation, at der kan være begrundet tvivl om, hvorvidt nogle af de foretagne investeringer i hybrider er omfattet af kursgevinstloven. Det har store konsekvenser i forhold til indeholdelse af kildeskat efter kildeskattelovens § 65, stk. 8.

Branchens spørgsmål er derfor, om man som følge af denne usikkerhed kan vælge et forsigtighedsprincip og indeholde kildeskat efter de almindelige principper, indtil der findes afklaring på det bindende svar. Konsekvensen heraf er således, at man vælger ikke at anse investeringsinstituttet som rent obligationsbaseret.

Dette notat besvarer spørgsmålet, om indeholdelse af kildeskat kan ske ud fra et forsigtighedsprincip, samt efter hvilke hjemler de minimumsbeskattede investeringsinstitutter kan anmodes om tilbagebetaling af udbytteskat, hvis det bindende svar bevirker, at der ikke skulle have været indeholdt udbytteskat. Svaret herpå er et samarbejde mellem Jura, Kontrol og Jura, Erhverv, Aktionær og Dødsbo.

Konklusion

Det er Jura, Kontrols opfattelse, at indtil der findes afklaring på, om investeringsinstituttet er omfattet af undtagelsesbestemmelsen i KSL § 65, stk. 8, bør der ske indeholdelse af udbytteskat ud fra de almindelige principper om udbytteskat. Hvis det bindende svar viser, at investeringsinstituttet er omfattet af undtagelsesbestemmelsen i KSL § 65, stk. 8, og dermed undtaget for pligten til at indeholde udbytteskat, vil det være muligt at anmode om udbytterefusion på baggrund af den enkelte aktionærs skattemæssige tilhørsforhold til landet. Disse nærmere skatteforhold er udspecificeret for hver enkelt persongruppe under afsnittet Juras vurdering.

Finans Danmark kan ved brug af fuldmagt fra den enkelte aktionær anmode samlet om udbytterefusion, såfremt betingelserne for masseafleveringsformatet opfyldes.

De faktiske omstændigheder

Kort skitsering af problematikken for minimumsbeskattede investeringsinstitutter

I henhold til kildeskattelovens § 65, stk. 7, skal danske minimumsbeskattede investeringsinstitutter ved udbetaling af udbytte indeholde 27 pct. i udbytteskat. Er investor et selskab, som er skattepligtig efter selskabsskattelovens § 1 eller fondsbeskatningslovens § 1, kan der eventuelt indeholdes 22 pct. Dette gælder, uanset om det minimumsbeskattede investeringsinstitut er aktiebaseret eller obligationsbaseret.

I henhold til kildeskattelovens § 65, stk. 8, skal der dog slet ikke indeholdes udbytteskat, hvis det minimumsbeskattede investeringsinstitut udelukkende har investeret i fordringer omfattet af kursgevinstloven, aktier i det administrationsselskab, der forestår investeringsinstitutts administration, afledte finansielle instrumenter efter Finanstilsynets regler herom og beviser i investeringsinstitutter med minimumsbeskatning omfattet af ligningslovens § 16 C, der udelukkende investerer i aktiver som nævnt i denne bestemmelse.

På nuværende tidspunkt er der tvivl om, hvorvidt gevinst/tab på hybrid kernekapital er omfattet af kursgevinstloven, aktieavancebeskatningsloven eller statsskatteloven, hvorfor der er anmodet om bindende svar på denne problematik.

Overordnet beskrivelse af gevinst og tab samt udbytter fra minimumsbeskattede investeringsinstitutter

Gevinst/tab - minimumsbeskattede aktiebaserede investeringsinstitutter

Gevinst og tab ved afståelse af omsættelige investeringsbeviser i aktiebaserede investeringsinstitutter med minimumsbeskatning medregnes ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst efter samme regler som aktier. Se ABL § 21, stk. 1, og Den juridiske vejledning afsnit C.B.2.2.1. Gevinst og tab er aktieindkomst, samt PSL § 4 a, stk. 1, nr. 3, og ABL § 21, stk. 1.

Gevinst/tab - minimumsbeskattede obligationsbaserede investeringsinstitutter

Gevinst og tab ved afståelse af omsættelige investeringsbeviser i obligationsbaserede investeringsinstitutter med minimumsbeskatning skal medregnes ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst. Se ABL § 22, stk. 1.

Gevinst og tab medregnes kun ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst, hvis den samlede nettogevinst eller -tab på investeringsbeviser i obligationsbaserede investeringsinstitutter med minimumsbeskatning sammenlagt med gevinst og tab på fordringer og gevinst og tab på gæld i fremmed valuta overstiger en bagatelgrænse på 2.000 kr. For ægtefæller opgøres beløbsgrænsen for hver ægtefælle for sig. Se ABL § 22, stk. 1.

Gevinst og tab opgøres efter gennemsnitsmetoden. Se ABL § 26 og Den juridiske vejledning afsnit C.B.2.1.7.3.

For personer medregnes gevinst og tab på investeringsbeviser i obligationsbaserede investeringsinstitutter med minimumsbeskatning i kapitalindkomsten. Se PSL § 4, stk. 1, nr. 5.

Udbytte fra minimumsbeskattede investeringsinstitutter

Udbytte af investeringsbeviser, der er omfattet af ABL § 17 om næring, beskattes som personlig indkomst.

Den skattepligtige del af udlodninger fra obligationsbaserede investeringsinstitutter med minimumsbeskatning beskattes som kapitalindkomst. Det gælder, uanset om en del af udlodningen

hidrører fra aktieudbytte. Se ABL § 22 samt PSL § 4, stk. 1, nr. 4, og PSL § 4 a, stk. 1, nr. 3 (modsatningsvist).

Den skattepligtige del af udlodninger fra aktiebaserede investeringsinstitutter med minimumsbeskatning beskattes som aktieindkomst. Det gælder, uanset om en del af udlodningen hidrører fra obligationer. Se ABL § 21 samt PSL § 4, stk. 1, nr. 4, og PSL § 4 a, stk. 1, nr. 3.

Indeholdelse af udbytteskat

Der skal normalt indeholdes udbytteskat i udlodninger fra minimumsbeskattede investeringsinstitutter mv. Se KSL § 65.

Investeringsinstitutter med minimumsbeskatning

Investeringsinstitutter med minimumsbeskatning omfattet af SEL § 1, stk. 1, nr. 5c, jf. LL § 16 C, skal ved udbetaling eller godskrivning af udbytte indeholde udbytteskat med 27 pct. af det samlede udbytte. Se KSL § 65, stk. 7. Er der tale om udbytte af aktier eller andele, som modtages af selskaber mv., der er skattepligtige her til landet, skal der dog alene indeholdes 22 pct. udbytteskat. Se KSL § 65, stk. 6.

Der skal fx ikke indeholdes udbytteskat af udbytter fra investeringsinstitutter med minimumsbeskatning, der udelukkende investerer i fordringer omfattet af KGL, aktier i instituttets eget administrationsselskab, afledte finansielle instrumenter, jf. Finanstilsynets regler herom, samt investeringsbeviser i minimumsbeskattede investeringsinstitutter, der alene investerer i sådanne aktiver. Se KSL § 65, stk. 8.

Retsgrundlaget

Kildeskatteloven (KSL), lovbekendtgørelse nr. 117 af 29. januar 2016

§ 2, stk. 1

"Pligt til at svare indkomstskat til staten påhviler endvidere personer, der ikke er omfattet af § 1, og dødsboer, der behandles i udlandet, jf. dødsboskattelovens § 1, stk. 3, for så vidt de pågældende personer eller dødsboer:

(...)

- 6) *Erhverver udbytter omfattet af ligningslovens § 16 A, stk. 1 og 2, idet selskabsskattelovens § 2, stk. 1, litra c, 7. og 8. pkt., dog finder tilsvarende anvendelse. 1. pkt. omfatter ikke udbytte fra investeringselskaber, jf. selskabsskattelovens § 3, stk. 1, nr. 19, og udbytte fra investeringsinstitutter med minimumsbeskatning, der efter ligningslovens § 16 C, stk. 1, 2. pkt., har valgt beskatning af udbytter, som modtages fra selskaber m.v., der er hjemmehørende her i landet, jf. selskabsskattelovens § 1, stk. 1, nr. 5 c. 1. pkt. omfatter derudover ikke udbytte, som modtages fra et investeringsinstitut med minimumsbeskatning, jf. selskabsskattelovens § 1, stk. 1, nr. 5 c, der udelukkende investerer i fordringer omfattet af kursgevinstloven, aktier i det administrationselskab, der forestår investeringsinstituttets administration, afledte finansielle instrumenter efter Finanstilsynets regler herom og beviser i investeringsinstitutter med minimumsbeskatning omfattet af ligningslovens § 16 C, der udelukkende investerer i aktiver som nævnt i nærværende punktum. (...)"*

§ 65 (..)

Stk. 6 "Af udbytte af aktier eller andele som modtages af selskaber og foreninger m.v. og fonde m.v., der er skattepligtige efter selskabsskattelovens § 1 eller efter fondsbeskatningsloven, kan der indeholdes 22 pct. udbytteskat. Uanset 1. pkt. kan der af udbytte af skattefri porteføljeaktier, jf. selskabsskattelovens § 13, stk. 2, indeholdes 15,4 pct. udbytteskat. Uanset 1. pkt. kan der endvidere af udbytte af aktier og andele, som modtages af investeringselskaber, jf. selskabsskattelovens § 3, stk. 1, nr. 19, og af udbytte af aktier og andele, som modtages

af investeringsinstitutter med minimumsbeskatning, jf. selskabsskattelovens § 1, stk. 1, nr. 5 c, der efter ligningslovens § 16 C, stk. 1, 2. pkt., har valgt beskatning af udbytter, som modtages fra selskaber m.v., der er hjemmehørende her i landet, indeholdes 15 pct. udbytteskat. Skatteministeren fastsætter regler om nødvendig dokumentation for, at indeholdelse med de nedsatte satser kan finde sted, herunder om offentliggørelse af en selskabsmandtalsdatabase”

Stk. 7 ” Investeringsinstitutter med minimumsbeskatning, jf. selskabsskattelovens § 1, stk. 1, nr. 5 c, skal ved udbetaling eller godskrivning af udbytte indeholde 27 pct. af det samlede udbytte, medmindre andet følger af stk. 6 eller 8 eller er fastsat i medfør af stk. 12. Det indeholdte beløb benævnes udbytteskat. Bestemmelsen i § 46, stk. 3, finder tilsvarende anvendelse.”

Stk. 8. ”Der indeholdes ikke udbytteskat af udbytte fra investeringsinstitutter med minimumsbeskatning, jf. selskabsskattelovens § 1, stk. 1, nr. 5 c, der udelukkende investerer i fordringer omfattet af kursgevinstloven, aktier i det administrationselskab, der forestår investeringsinstituttets administration, afledte finansielle instrumenter efter Finanstilsynets regler herom og beviser i investeringsinstitutter med minimumsbeskatning omfattet af ligningslovens § 16 C, der udelukkende investerer i aktiver som nævnt i denne bestemmelse. Endvidere indeholdes der ikke udbytteskat af udbytte fra investeringsinstitutter med minimumsbeskatning, jf. selskabsskattelovens § 1, stk. 1, nr. 5 c, der efter ligningslovens § 16 C, stk. 1, 2. pkt., har valgt beskatning af udbytter, som modtages fra selskaber m.v., der er hjemmehørende her i landet, når modtageren er et investeringsselskab, jf. selskabsskattelovens § 3, stk. 1, nr. 19, eller et andet investeringsinstitut med minimumsbeskatning, jf. selskabsskattelovens § 1, stk. 1, nr. 5 c, der efter ligningslovens § 16 C, stk. 1, 2. pkt., har valgt beskatning af udbytter, som modtages fra selskaber m.v., der er hjemmehørende her i landet, eller hvor der er tale om udbytte af investeringsinstituttets egne aktier. Herudover indeholdes der ikke udbytteskat af udbytte fra investeringsinstitutter med minimumsbeskatning, jf. selskabsskattelovens § 1, stk. 1, nr. 5 c, der efter vedtagterne ikke kan investere i aktier og andele i selskaber m.v., der er hjemmehørende her i landet, bortset fra aktier i instituttets administrationselskab, når modtageren er et investeringsselskab, jf. selskabsskattelovens § 3, stk. 1, nr. 19, eller et investeringsinstitut med minimumsbeskatning, jf. selskabsskattelovens § 1, stk. 1, nr. 5 c, der efter ligningslovens § 16 C, stk. 1, 2. pkt., har valgt beskatning af udbytter, som modtages fra selskaber m.v., der er hjemmehørende her i landet.”

§ 67, stk. 1

”Har nogen, der er skattepligtig efter § 1 eller § 2, stk. 1, nr. 4, erhvervet udbytte, hvori der efter § 65 er indeholdt udbytteskat, modregnes udbytteskatten i sluskskatten, jf. § 60, stk. 1, litra d. Er den indeholdte udbytteskat endelig betaling af skatten, jf. personskattelovens § 8 a, stk. 1, indgår beløbet ikke i sluskskatten, og der foretages ikke modregning efter 1. pkt.”

(...)

Stk. 3. Har nogen, som ikke er skattepligtig her i landet, erhvervet udbytte, hvori der efter § 65 er indeholdt udbytteskat, udbetales der efter begæring den pågældende et beløb svarende til udbytteskatten.”

§ 69 B, stk. 1

”Har nogen, der er skattepligtige efter § 2 eller selskabsskattelovens § 2, modtaget udbytte, royalty eller renter, hvori der efter §§ 65-65 D er indeholdt kildeskat, som overstiger den endelige skat efter en dobbeltbeskatningsoverenskomst, direktiv 2011/96/EU om en fælles beskatningsordning for moder- og datterselskaber fra forskellige medlemsstater eller direktiv 2003/49/EU om en fælles ordning for beskatning af renter eller royalties, tilbagebetales beløbet inden 6 måneder fra told- og skatteforvaltningens modtagelse af anmodning om tilbagebetaling. Sker tilbagebetaling efter dette tidspunkt, tilkommer der den skattepligtige en rente svarende til renten efter opkrævningslovens § 7, stk. 2, med tillæg af 0,4 procentpoint pr. påbegyndt måned.”

Juras vurdering

Fuldt skattepligtige (fysiske personer)

Udgangspunktet er, at der skal ske indeholdelse ved udbetaling af alt udbytte, jf. KSL § 65, stk. 1, medmindre andet følger af undtagelsesbestemmelserne i KSL § 65, stk. 4, eller 5-8.

Det samme udgangspunkt gør sig gældende for minimumsbeskattede investeringsinstitutter omfattet af selskabsskattelovens § 1, stk. 1, nr. 5 c. Herefter skal der ved udbetaling af udbytte ske indeholdelse af udbytteskat med 27 pct., jf. KSL § 65, stk. 7, medmindre andet følger af undtagelsesbestemmelserne i KSL § 65, stk. 6 eller 8, eller er fastsat i medfør af stk. 12.

For fuldt skattepligtige sker der modregning i sluskskatten, hvis der er indeholdt for meget udbytteskat, jf. KSL § 67, stk. 1, sammenholdt med KSL § 60, stk. 1.

Hvis det i løbet af indkomståret viser sig, at den forventede indkomst er vurderet for højt, vil acontoskatterne også være for høje. Hvis det vurderes, at de allerede betalte foreløbige skatter væsentligt vil overstige de ændrede forventninger til sluskskatten, kan den skattepligtige inden udgangen af det kalenderår, hvori de foreløbige skatter er opkrævet, begære tilbagebetaling af de overskydende beløb, jf. KSL § 55. Hvis Skattestyrelsen vurderer, at det vil være urimeligt at afvente tilbagebetaling af overskydende skat i forbindelse med årsopgørelsen, jf. KSL § 62, stk. 3, vil det overskydende beløb blive udbetalt straks. Denne fremrykning af udbetalingen indebærer, at der ikke ydes renter af det beløb, der er udbetalt i henhold til KSL § 55.

Begrænset skattepligtige (fysiske personer)

Pligten til at indeholde udbytteskat i henhold til KSL § 65, stk. 7, gælder som udgangspunkt også, når investorerne er begrænset skattepligtig af udbyttet, jf. KSL § 2, stk. 1, nr. 6. Skatten opgøres i disse tilfælde efter KSL § 2, stk. 6.

Beskatningen for begrænset skattepligtige af udbytte sker ved indeholdelsen, og skatten for disse er endelig. Hvis de begrænset skattepligtige har ret til en lavere beskatning end det beløb, der er indeholdt, kan de søge om refusion af udbytte i henhold til dobbeltbeskatningsoverenskomsten, jf. KSL § 69 B.

Af de særlige bemærkninger til § 2, i LFF nr. 165 af 31. marts 2020, fremgår bl.a. følgende:

Efter kildeskattelovens § 2, stk. 1, er personer, der ikke er fuldt skattepligtige til Danmark efter kildeskattelovens § 1, skattepligtige til Danmark af visse nærmere opregnede indkomsttyper. Der foreligger i disse tilfælde en begrænset skattepligt til Danmark.

(...)

Det foreslås for det andet ved indsættelsen af nyt 3. pkt., at genindføre undtagelsen fra den begrænsede skattepligt for så vidt angår udbytte, som modtages fra et investeringsinstitut med minimumsbeskatning, jf. ligningslovens § 16 C, der udelukkende investerer i fordringer omfattet af kursgevinstloven, aktier i det administrationselskab, der forestår investeringsinstituttets administration, afledte finansielle instrumenter efter Finanstilsynets regler berom og beviser i investeringsinstitutter med minimumsbeskatning omfattet af ligningslovens § 16 C, der udelukkende investerer i tilsvarende aktiver.

Med forslaget foreslås det således at genindføre skattefriheden for udbytte fra rent obligationsbaserede investeringsinstitutter med minimumsbeskatning. Den foreslåede definition af et rent obligationsbaseret investeringsinstitut med minimumsbeskatning er identisk med den definition, der tidligere var indeholdt i kildeskattelovens § 2, stk. 1, nr. 6, 2. pkt.”

Det er Jura, Kontrols vurdering, at såfremt det bindende svar medfører, at de omhandlede minimumsbeskattede investeringsinstitutter er omfattet af undtagelsesbestemmelserne i KSL § 65, stk. 8, således at der ikke skal indeholdes udbytte, vil der kunne søges om udbytterefusion efter KSL § 67, stk. 3. Det skyldes, at de enkelte aktionærer ikke vil være skattepligtige, ej heller begrænset skattepligtige til Danmark, jf. KSL § 2, stk. 1, nr. 6. Det fremgår af de ovenfor citerede forarbejder, at den konkrete situation for de obligationsbaserede investeringsforeninger med minimumsbeskatning vil medføre skattefrihed af udbytte.

Personer, der ikke er skattepligtige til Danmark

Har personer, der ikke er skattepligtige til Danmark, erhvervet udbytte, hvori der efter KSL § 65 er indeholdt udbytteskat, kan disse anmode Skattestyrelsen om at få det for meget indeholdte udbetalt, jf. KSL § 67, stk. 3. Bestemmelsen finder kun anvendelse, hvor udbyttedtageren er undtaget fra enhver skattepligt her i landet, herunder også den af KSL § 2, stk. 1, nr. 6, følgende skattepligt.

Såfremt det bindende svar giver det udfald, at de minimumsbeskattede investeringsinstitutter er omfattet af KSL § 65, stk. 8, således der ikke skal indeholdes udbytteskat, vil de pågældende aktionærer kunne søge om udbytterefusion efter KSL § 67, stk. 3.

Anmodning om udbytterefusion med fuldmagt

Det er muligt at anmode om udbytterefusion på vegne af andre aktionærer, såfremt repræsentanten har en fuldmagt hertil. Det følger af Skatteforvaltningens hjemmeside, hvilke betingelser der skal være opfyldt, for at der kan anmodes om udbytterefusion med fuldmagt. Det direkte link til hjemmesiden findes her: <https://skat.dk/SKAT.aspx?oid=2244486>

Repræsentanter, der har behov for at sende ansøgninger for mange aktionærer, kan benytte vores særlige masseafleveringsformat. Der kan læses mere om masseafleveringsformatet her: <https://skat.dk/skat.aspx?oId=2246674>

Det er Jura, Kontrols opfattelse, at indtil der findes afklaring på, om de omhandlede minimumsbeskattede investeringsinstitutter er omfattet af undtagelsesbestemmelsen i KSL § 65, stk. 8, bør der indeholdes udbytte ud fra de almindelige principper om indeholdelse af udbytteskat.