

IFA 2024 SUBJECT A: FINDING THE MEANING OF NEXUS FOR TAXES – PAST, PRESENT AND FUTURE



AARHUS
BSS

DEPARTMENT OF LAW
AARHUS UNIVERSITY

IFA NATIONAL RAPPORT - NEXUS FOR TAXES
29 AUGUST 2024

ANDERS NØRGAARD LAURSEN
PROFESSOR



AGENDA

- Overblik
- Om emnet
- Generalrapportens konklusioner
 - Nogle nedslag
- Den danske nationalrapport
 - Overordnede konklusioner
 - Generelle hovedbrud for nationalrapportørerne

OVERBLIK

- Subject A: Finding the meaning of nexus for taxes - past, present and future
 - Generalrapportører
 - Professor Johann Hattingh, University of Cape Town
 - Professor Peter Hongler, University of St. Gallen
 - 36 nationalrapporter + 1 rapport om public international law
 - Danske nationalrapportører
 - Lars K. Terkilsen
 - Anders Nørgaard Laursen

OM EMNET

- “Nexus”
 - Den tilstrækkelige tilknytning til stat for en person, en ejendom eller en (indkomstskabende) aktivitet til, at staten kan udøve en beskatningsret over personen m.v.
- “The goal of the branch reports and the general report is to assess what nexus means, as well as its rationale, in the context of the main tax obligations in the various States.”
 - En lang række spørgsmål om tilknytning, bl.a.
 - Fuld skattepligt
 - Begrænset skattepligt (forskellige indkomstarter/aktiviteter/transaktioner)
 - Indirekte skatter (moms o.a.)
 - Fast ejendom
 - Naturressourcer

GENERALRAPPORTENS KONKLUSIONER

- Generalrapportens konklusioner – nogle nedslag
 - A. Intet ideelt nexus rationale fra et policy-synspunkt
 - Nexus begrundes ud fra formålet med den skat, staten ønsker at opkræve, og ikke omvendt; (næppe overraskende konklusion(?))
 - Sammenhæng med B =>
 - B. “Nexus definitions highly depend on how each tax is designed. Legislators, but also courts, might refer to other legal fields to develop new nexus definitions. **The influence of (international) private law to define nexus is, however, decreasing.**”
(fremhævet af mig)
 - Igen: næppe overraskende konklusion(?!)
 - Ser en fremtid for “significant economic presence”; forbrugsbaseret nexus (også uden for moms) => Amount A (Pillar 1)

GENERALRAPPORTENS KONKLUSIONER

- Generalrapportens konklusioner – nogle nedslag
 - C. Grænserne mellem regler, som skal afgøre fuldt og begrænset skattepligt, udviskes gradvist
 - En trend at fuld skattepligt afgøres med henvisning til fysisk tilknytning til staten
 - Antal dage tilbragt i en stat (KSL § 1, stk. 1, nr. 2); ledelsens sæde (SEL § 1, stk. 6)
 - “The difference is locked in the rationale for why comprehensive as opposed to limited income tax liability should flow from similar connecting factors.”

GENERALRAPPORTENS KONKLUSIONER

- Generalrapportens konklusioner – nogle nedslag
 - D. Hvad er grænserne for, hvordan en stat kan definere nexus?
 - Iflg. GR ikke et skatteretligt, men et folkeretligt spørgsmål (hvornår overskrider en stat sin jurisdiktion?)
 - Meget begrænset retspraksis (og slet ingen dansk(?))
 - “Moreover, the general reporters suggest that in a domestic setting, jurisdictional tax rules ought to be designed **and assessed** also based on a standard of reasonableness and the proportionality test when evaluating the level of interference in the territories of other States. The preferred legal approach to whether the limit on a jurisdictional tax rule is exceeded may be revealed by **applying these general principles of law in combination with the international customary law of prescriptive State jurisdiction.**” (fremhævet af mig)
 - “Idealistisk” --- og “udansk” tilgang

DEN DANSKE NATIONALRAPPORT

- Generelle observationer og konklusioner
1. De danske regler er præget af **realisme/pragmatisme** frem for **idealisme**
 - Politisk ønske om at beskatte en given indkomst => hvordan skal reglerne se ud så
 - a) ...de opnår det ønskede formål
 - Tilpas omfattende til at skabe provenu og ikke kan omgås
 - Ikke dybere tanker om, hvordan en nexus-regel "idealistisk" bør se ud
 - Sjældent lovgiver forklarer **begrundelsen** for en given nexus
 - Nationalrapportørernes (forsigtige) kvalificerede gæt
 - b) ... de kan håndhæves
 - Indrettes i overensstemmelse med de danske DBO'er / OECD-modellen
 - Sjældent "brede" eller "smalle"

DEN DANSKE NATIONALRAPPORT

- Generelle observationer og konklusioner
1. De danske regler er præget af **realisme/pragmatisme** frem for **idealisme**
 - Politisk ønske om at beskatte en given indkomst => hvordan skal reglerne se ud så
 - c) ... de overholder EU-retlige forpligtelser
 - Ordnet implementering af EU-direktiver
 - d) ... skatten kan opkræves
 - Ledsages ofte af en indeholdelsesforpligtelse (kildeskat)
 - Specielt for begrænset skattepligtige
 - Sjældent skattepligt uden indeholdelsespligt hos en anden (pligtsubjekt)
 - Sammenhæng mellem processuelle regler og skattepligtsregler
 - Historisk (før 2005): indeholdelsespligten dikterede ofte skattepligten

DEN DANSKE NATIONALRAPPORT

- Generelle observationer og konklusioner
2. Nexus afgøres primært af ”skatteretlige” kriterier (fysisk eller økonomisk tilknytning til dansk territorium)
- Fuld skattepligt: Bopæl, ophold i Danmark, ledelsens sæde
 - Begrænset skattepligt: Indkomst ”erhvervet fra Danmark”
 - Udbytte fra danske selskaber; royaltybetalinger; arbejde udført i Danmark; renter fra danske debitorer m.fl.
 - ... men suppleres af ikke-skatteretlige kriterier
 - Fx selskabsret: Indregistrering i DK (A/S – ApS)
 - Fx procesret: udebetalers hjemting i Danmark som betingelse for begrænset skattepligt, boafgift
 - Fx statsborgerskab: Dødsboskifte, boafgift og fuld skattepligt (KSL § 1, stk. 1, nr. 3)

DEN DANSKE NATIONALRAPPORT

- Generelle hovedbrud
 - Adskillelse mellem jura og politik; ”utrusionelle” spørgsmål i en dansk kontekst
 - “What is the thinking in your jurisdiction about these matters? Is the Under-Taxed Payments Rule or the Income Inclusion Rule considered to be a (prohibited) extraterritorial tax?” => “idealistisk” udgangspunkt for GR
 - “Er nexus (og begrundelsen for nexus) i dansk ret for de skatter (direkte og indirekte), der er behandlet i rapporten, konsistente og sammenhængende eller ej?” => tja ... generelt “pramatisk/realistisk”
 - “Is there congruence (or not) between the **rationale for taxing**, for example, interest income, or income from independent personal services and employment income? Both income from labour in the broadest sense and interest income from money lent are forms of income from the employment of capital.”



DEPARTMENT OF LAW
AARHUS UNIVERSITY