

me medlemsstat som dets moderselskab, udlodder udbytte til et fast driftssted, der er beliggende i en anden medlemsstat.

Et fast driftssted defineres i moder-/datterselskabsdirektivets artikel 2, stk. 2, der er indsat ved ændringsdirektivets artikel 1, nr. 2, som et fast forretningssted beliggende i en medlemsstat, hvorigennem aktiviteterne i et selskab i en anden medlemsstat udføres helt eller delvis, for så vidt dette forretningssteds overskud er skattepligtigt i den medlemsstat, hvor det er beliggende, i henhold til den relevante bilaterale dobbeltbeskatningsoverenskomst eller, hvis der ikke er indgået en sådan overenskomst, i henhold til national lov.

Ifølge moder-/datterselskabsdirektivets artikel 3, stk. 1, litra a, som affattet ved ændringsdirektivets artikel 1, nr. 3, betegnes som moderselskab mindst ethvert selskab i en medlemsstat, der opfylder betingelserne i artikel 2, og som har en andel i kapitalen i et selskab i en anden medlemsstat, der opfylder de samme betingelser, på mindst 20 pct. (15 pct., 10 pct.)

Som moderselskab betegnes også på samme betingelser et selskab i en medlemsstat, som har en andel i kapitalen i et selskab i samme medlemsstat på mindst 20 pct. (15 pct., 10 pct.), der helt eller delvis besiddes af førstnævnte selskabs faste driftssted beliggende i en anden medlemsstat.

Ifølge artikel 3, stk. 1, litra b, forstås ved datterselskab et selskab, i hvis kapital et andet selskab har den i litra a nævnte andel.

Ifølge moder-/datterselskabsdirektivets artikel 4, stk. 1, som affattet ved ændringsdirektivets artikel 1, nr. 4, litra a, gælder, at hvis et moderselskab eller dets faste driftssted som følge af moderselskabets forbindelse med sit datterselskab modtager overskud, der udloddes ved en anden lejlighed end i forbindelse med datterselskabets likvidation, skal moderselskabets stat og det faste driftssteds stat

- enten undlade at beskatte dette overskud eller
- beskatte dette overskud, men give moderselskabet og det faste driftssted tilladelse til fra det skyldige skattebeløb at trække den del af den af datterselskabet og ethvert datterselskab på lavere niveau betalte selskabsskat, der vedrører dette overskud, op til det tilsvarende skyldige skattebeløb, på den betingelse, at hvert selskab og dets datterselskab på lavere niveau opfylder kravene i artikel 2 og 3 på ethvert niveau.

Ifølge moder-/datterselskabsdirektivets artikel 5, stk. 1, (der ved ændringsdirektivets artikel 1, nr. 5, litra a, er blevet rettet til rent redaktionelt, og som ved artikel 1, nr. 5, litra b, der ophæver stk. 2-4, er blevet

til artikel 5) fritages det overskud, som et datterselskab udlodder til sit moderselskab, for kildeskat.

Direktivets anvendelse på udbytte, som betales til og udbytte som modtages af moderselskabets faste driftssted kan belyses i nogle eksempler:

Eksempel 1:

Et selskab i medlemsstat A ejer 20 pct. af kapitalen i et selskab i medlemsstat C, heraf 1 pct. direkte og 19 pct. via et fast driftssted i medlemsstat B.

Selskabet i medlemsstat A opfylder betingelserne i artikel 3, stk. 1, litra a, 1. afsnit, for at være moderselskab, og selskabet i medlemsstat C opfylder betingelserne i artikel 3, stk. 1, litra b, for at være datterselskab. Det faste driftssted i medlemsstat B er omfattet af definitionen i artikel 2, stk. 2.

Medlemsstat C, hvor datterselskabet er hjemmehørende, skal undlade at beskatte udbyttet, jf. moder-/datterselskabsdirektivets artikel 5.

Medlemsstat B, hvor det faste driftssted er beliggende, skal enten undlade at beskatte udbyttet eller give credit efter reglerne i artikel 4, stk. 1.

Medlemsstat A, hvor moderselskabet er hjemmehørende, skal ligeledes enten undlade at beskatte udbyttet eller give credit efter reglerne i artikel 4, stk. 1.

Eksempel 2:

Et selskab i medlemsstat A ejer 20 pct. af kapitalen i et selskab i medlemsstat B, heraf 1 pct. direkte og 19 pct. via et fast driftssted i medlemsstat B.

Selskabet i medlemsstat A opfylder betingelserne i artikel 3, stk. 1, litra a, 1. afsnit, for at være moderselskab, og selskabet i medlemsstat B opfylder betingelserne i artikel 3, stk. 1, litra b, for at være datterselskab. Det faste driftssted i medlemsstat B er omfattet af definitionen i artikel 2, stk. 2.

Medlemsstat B, hvor datterselskabet er hjemmehørende, skal undlade at beskatte udbyttet, jf. direktivets artikel 5.

Udbyttet som det faste driftssted i medlemsstat B modtager fra datterselskabet i medlemsstat B er ikke omfattet af direktivet, jf. direktivets artikel 1, stk. 1, 3. pind, hvorefter datterselskabet skal være hjemmehørende i en anden medlemsstat end den, hvor det faste driftssted er beliggende. Denne situation er omfattet af national lovgivning i medlemsstat B, jf. betragtningerne til direktivet.

De gældende danske regler, jf. selskabsskattelovens § 13, stk. 1, nr. 2, 4. pkt., stiller som betingelse for skattefrihed, at det faste driftssted har en ejerandel på mindst 20 pct. Det vil sige, at hvis det faste driftssted