



Notat

14. november 2017
J.nr. 2017 - 6190

Kontor:
Moms, afgifter og told

Notat til Folketingets Europaudvalg og Folketingets Skatteudvalg om afgivelse af indlæg i EU-Domstolens sag C-502/17, C&D Foods Acquisition

1. Indledning

Vestre Landsret har i sagen anlagt af C&D Foods Acquisitions ApS (herefter C&D Foods) mod Skatteministeriet ved kendelse af 15. august 2017 forelagt EU-Domstolen tre præjudicielle spørgsmål om fortolkningen af artikel 168 i Rådets direktiv 2006/112/EF af 28. november 2006 om det fælles merværdiafgiftssystem ("momssystemdirektivet").

2. Sagens faktiske omstændigheder og juridiske problemstilling

Sagen angår, om et holdingselskab (C&D Foods) er berettiget til fuldt fradrag for momsen af indgående ydelser i forbindelse med due diligence-undersøgelser forud for et påtænkt, men ikke gennemført, salg af aktier i et datterselskab, til hvilke holdingselskabet leverer momspligtige administrations- og IT-ydelser.

C&D Foods var i 2009 mellemholdingselskab i en koncern med aktiviteter i flere forskellige lande. Koncernens ultimative moderselskab var det islandske pengeinstitut Kaupthing Bank. C&D Foods havde – ud over holdingaktiviteten – momspligtig aktivitet i form af levering af administrations- og IT-ydelser til datterselskabet A/S Arovit Petfood.

I løbet af 2009 forsøgte koncernen at frasælge aktierne i A/S Arovit Petfood. KPMG fungerede som finansiel rådgiver for Kaupthing Bank i forbindelse med afståelsen.

C&D Foods afholdt i 2009 omkostningerne forbundet til KPMG samt en række øvrige rådgivningsomkostninger til advokat m.v., kaldet "due-diligence-costs". Momsen af disse udgifter udgjorde kr. 3.783.816,-.

Landsskatteretten traf den 27. august 2013 afgørelse om, at C&D Foods ikke kunne fradrage momsen af due diligence-omkostningerne med den begrundelse, at C&D Foods ikke var rette udgiftsbærer i momsmæssig henseende, da udgifterne blev afholdt i Kaupthing Banks interesse. Udgifterne fandtes derfor ikke at have den fornødne tilknytning til C&D Foods' udgående afgiftspligtige transaktioner.

C&D Foods indbragte sagen for domstolene, og Vestre Landsret har truffet afgørelse om, at der er behov for at stille EU-Domstolen følgende tre præjudicielle spørgsmål:



”1. Skal artikel 168 i direktiv 2006/112/EF fortolkes således, at et holdingselskab under omstændigheder som de i hovedsagen foreliggende er berettiget til fuldt fradrag for momsen af indgående ydelser i forbindelse med due diligence-undersøgelser forud for et påtænkt, men ikke gennemført, salg af aktier i et datterselskab, til hvilke holdingselskabet leverer momspligtige administrations- og it-ydelser?

2. Har det betydning for besvarelsen af det foregående spørgsmål, at prisen for de momspligtige administrations- og it-ydelser, som holdingselskabet leverer i forbindelse med sin økonomiske virksomhed, er fastsat som svarende til holdingselskabets lønudgifter med tillæg af en ”mark-up” på 10 pct.?

3. Kan der uanset besvarelsen af de foregående spørgsmål bestå en fradragsret for de i hovedsagen omhandlede rådgivningsomkostninger som generalomkostninger og i givet fald under hvilke betingelser?”

3. Regeringens retlige stillingtagen

Regeringen afgiver indlæg i sagen, hvori der – i overensstemmelse med det Skatteministeriet har gjort gældende under sagen – argumenteres for, at et holdingselskab ikke er berettiget til købsmomsfradrag i en situation som den foreliggende. For så vidt angår spørgsmålene, der er forelagt for EU-Domstolen, gøres det således overordnet gældende:

- at C&D Foods ikke er berettiget til fradrag for momsen af de omhandlede rådgivningsomkostninger, idet udgifterne objektivt knyttede sig direkte og umiddelbart til en påtænkt momsfritaget transaktion, nemlig et påtænkt aktiesalg,
- at udgifterne til rådgivningsomkostninger heller ikke er fradragsberettigede som generalomkostninger, idet de ikke indgik som omkostningselementer i C&D Foods’ samlede økonomiske virksomhed med levering af administrations- og it-ydelser til A/S Arovit Petfood,
- at det ikke er afgørende for bedømmelsen af fradragsretten, at aktiesalget faktisk ikke blev gennemført, når det ligger fast, at den påtænkte transaktion, som udgifterne knyttede sig direkte og umiddelbart til, var afgiftsfritaget,
- at det følger af Domstolens faste praksis, at der er fradragsret, når den indgående momspligtige transaktion har en direkte og umiddelbar tilknytning til en eller flere udgående transaktioner, der giver ret til fradrag, eller til den afgiftspligtige persons samlede økonomiske virksomhed. I begge tilfælde forudsætter en direkte og umiddelbar tilknytning, at prisen på de indgående ydelser er medregnet i henholdsvis prisen for specifikke udgående transaktioner eller i prisen på goder eller tjenesteydelser, som den afgiftspligtige person leverer i forbindelse med sin økonomiske virksomhed,

- at Domstolen har fastslået, at når en aktieoverdragelse skal kvalificeres som en transaktion, der er momsfritaget i medfør af momssystemdirektivets artikel 135, stk. 1, litra f, kan fradragsretten kun anerkendes, hvis udgifterne til de tjenesteydelser, som blev leveret til sælgeren af aktierne i forbindelse med den nævnte overdragelse, udgør en del af generalomkostningerne i forbindelse med aktiesælgerens samlede økonomiske virksomhed uden at være medregnet i prisen for de nævnte aktier,
- at C&D Foods ikke havde mulighed for at indregne rådgivningsomkostningerne som omkostningselementer i prisen på de momspligtige administrations- og it-ydelser,
- at omkostningerne ikke på noget tidspunkt er indgået som omkostningselementer i C&D Foods' samlede økonomiske virksomhed med levering af administrations- og it-ydelser til A/S Arovit Petfood,
- at formålet med det påtænkte aktiesalg udelukkende var at skaffe kapital til indfrielse af lånemellemværendet med Kaupthing Bank, der selv var nødlidende, og som ville ud af engagementet med Arovit-koncernen, og endelig
- at de omhandlede udgifter ikke kan anskues som fradragsberettigede "afviklingsomkostninger" som hævdet af C&D Foods.

Sagen har principiel betydning for SKAT's praksis på momsområdet. En dom i C&D Foods' favør vil formentlig – alt efter præmissernes formulering – føre til, at momsen af indgående momsbelagte ydelser, som afholdes i forbindelse med et salg af aktier – i modsætning til, hvad der følger af SKAT's nuværende praksis – efter omstændighederne vil kunne være fradragsberettiget.