



Undgå FATCA kildeskat på investeringer



*Inge Heinrichsen, Partner
EY Finansiell Services Tax*



*Jesper Frøkjær, Director
EY Finansiell Services Tax*

De amerikanske FATCA-regler om rapportering, kunde/investor-dokumentation og kildeskat er nu en realitet med ikrafttræden af første del den 1. juli 2014. Den danske implementering af reglerne er endvidere på plads med vedtagelsen af en ny bestemmelse i skattekontrollovens § 8 Å og bekendtgørelse nr. 769 af 26. juni 2014. Få her et kort overblik over hvilke tiltag, der kan være nødvendige at gennemføre for Private equity-, venture- og kapitalfonde.

FATCA kort fortalt

USA's formål med FATCA er, at få oplysninger om amerikanske skatteyderes "off-shore" formuer. FATCA medfører, at finansielle enheder ("Foreign Financial Institutions" eller "FFI'er") globalt skal foretage due diligence af deres kunder og investorer samt rapportere til skattemyndighederne, såfremt der blandt kunder og investorer er amerikanske skatteydere. Finansielle enheder, der ikke opfylder deres FATCA forpligtelser pålægges 30% kildeskat på en lang række betalinger fra USA (udbytter, renter, salgsprovenu etc.). Det betyder fx at en PE fond, der har en amerikansk porteføljeinvestering, fra 1. juli 2014 risikerer 30% kildeskat på investeringsafkast (og fra 2017 også på det fulde salgsprovenu ved exit), hvis PE fonden ikke opfylder sine FATCA forpligtelser. Det såkaldte "passthru payment" koncept åbner desuden for, at USA kan pålægge 30% kildeskat på ikke amerikanske investeringer, når blot virksomheden udøver aktivitet i USA eller ejer amerikanske aktiver (fx via datterselskaber i USA).

Selvom en enhed ikke har hverken amerikanske investorer eller nogen form for investeringer eller aktivitet i USA, skal FATCA forpligtelserne stadig overholdes. Dels sonderer reglerne om registrering, due diligence og dokumentation ikke mellem enheder med og uden relationer til USA, og dels skal betalingsagenter (typisk bankerne), være i stand til at identificere og FATCA-klassificere enhver betalingsmodtager.

FATCA på dansk

Den danske FATCA-regulering er nu vedtaget i form af lov og bekendtgørelse. SKAT arbejder desuden på at færdiggøre en vejledning om FATCA due diligence (er oversat til dansk som: "passende omhu"). De danske regelsæt og fortolkningsbidrag giver svar på en lang række af de juridiske og praktiske spørgsmål, som det meget omfattende amerikanske FATCA-regelsæt har efterladt. Det er derfor blevet lettere at kortlægge, hvilke tiltag PE-industrien bør overveje og de relevante deadlines.

FATCA "to do listen"

Første skridt mod FATCA-compliance er at få klassificeret alle enheder i fondsstrukturen i henhold til FATCA-definitionerne, samt at få registreret "FFI'erne" hos IRS og SKAT. Skatteministeriet har i et svar til DVCA bekræftet, at private equity- og venturefonde som udgangspunkt må anses som FFI'er. Den danske bekendtgørelse indeholder imidlertid også en række bestemmelser, der kan undtage visse fondsenheder fra FFI-definitionen. En analyse bør derfor ikke alene omfatte selve fonden, men også eksempelvis managementselskaber, komplementarselskaber, holdingselskaber, co-investment enheder m.v.

På IRS' hjemmeside føres en liste over registrerede FFI'er, og for nærværende indeholder listen kun fem danske PE-udbydere. IRS-listen vil bl.a. blive anvendt af fondenes finansielle relationer i både Danmark og udlandet - f.eks. banker og andre betalingsagenter - ved deres vurdering af, om en kunde er FATCA-compliant og dermed fritaget for kildeskat og rapporteringspligt.

Fond managers bør især overveje følgende tiltag for at sikre FATCA-compliance og imødegå risikoen for kildeskat.

Tiltag	Handling
Legal entity analysis	Klassificering af fondsenheder i henhold til FATCA definitionerne.
Registrering	Registrering af FFI-enheder hos IRS (via portalløsning) og SKAT
Identifikation af investorer	FFI-enheder skal FATCA-klassificere og dokumentere investorerne. IRS' velkendte W8/W9 blanketter i den nye opdaterede version vil kunne anvendes i de fleste tilfælde.
Sikring af FATCA compliance i porteføljeinvesteringer	Integrering af FATCA i due diligence processer for porteføljeinvesteringer og fund-of-fund investeringer. Afdækning af risici for FATCA-kildeskat i LPA, sideletters etc.
Fonds dokumentation	FATCA wording i nye PPM og K/S aftaler

FATCA tidslinie

FATCA indføres gradvist. Det er især væsentligt at være opmærksom på, at US withholding agents pr. 1. juli 2014 skal påbegynde indeholdelse af FATCA-kildeskat på betalinger til FFI'er, der ikke er FATCA compliant (såkaldte "non-participating FFIs" eller oversat til dansk: "ikke-deltagende finansielle institutter"). Bemærk også at tidsfristen for registrering hos IRS for FFI'er i de lande, der har indgået en såkaldt IGA model 1 (bl.a. Danmark) er udskudt til 22. december 2014, samt at fristen for registrering hos SKAT er 31. december 2014.

Se overblik over de væsentligste datoer på nedenstående tidslinie.

