



## Nyhedsbrev til kunder og samarbejdspartnere

Værdifuld viden om skat og moms

# Selskabers aktieavancebeskatning m.v.

*L84 af 26. november 2010.*

*Skatteministeriet har fremsat lovforslag om justering af den gennemførte harmonisering af selskabers aktie- og udbyttebeskatning m.v.*

*Lovforslaget indeholder også andre præciseringer, som gennemgås i særskilte Nyhedsbreve.*

Nedenfor omtales følgende:

- Lempelse af overgangsregel for tab på datterselskabsaktier
- Justering af reglen "omvendte juletræer"
- Konvertible obligationer - koncernforhold
- Finansielle kontrakter - tabsfradrag
- Stramning af regler for omstrukturering.

Der er tale om en reparationspakke baseret på den erfaring, som rådgivere og SKAT har gjort sig siden forårspakkens vedtagelse.

### 1. Tab på datterselskabsaktier, der var fradragsberettigede efter de tidligere regler

#### Gældende ret

Skattefrihed ved salg af aktier er bl.a. betinget af, at ejerandelen i datterselskabet er på mindst 10%.

Der er særlige regler for de tilfælde, hvor en aktie overgår fra skattepligtigt til skattefrit - og omvendt - på grund af ændring i ejerandel. Et sådant statusskifte indebærer en afståelse og genanskaffelse af aktier til markedsværdien på overgangstidspunktet.

Efter de tidligere regler var selskaber skattepligtige af avancer/tab på aktier med en ejertid under 3 år. Tab kunne dog kun fradrages, i det omfang tabet oversteg summen af de modtagne skattefrie udbytter af de pågældende aktier.

De selskaber, der havde potentielt fradragsberettigede tab på datterselskabsaktier den 22. april 2009, mistede således et muligt fremtidigt tabsfradrag.

Ydermere kan disse aktiebesiddelser blive skattepligtige i fremtiden, hvis ejerandelen i datterselskabet efterfølgende mindskes, således at aktiebesiddelsen skifter skattemæssig status til porteføljeaktier.

#### Eksempel:

En aktiepost på 10% er anskaffet den 1. januar 2009 for 1 mio. DKK. I løbet af 2010 gennemføres en aktietegning, hvorved ejerandelen udvandes, og aktierne dermed ændrer status til porteføljeaktier.

På overgangstidspunktet er værdien af aktierne eksempelvis t.DKK 100. Det er denne lavere værdi, der udgør "kostprisen" ved senere opgørelse af avance (efter lagerprincippet eller realisationsprincippet).

#### Foreslåede regler

Det foreslås, at selskaber får adgang til fradrag for nettotabet på deres aktier (dvs. efter nedsættelse med modtagne skattefrie udbytter m.v.) til modregning i fremtidige gevinster på de selv samme aktier, hvis:

1. Selskabet ejede datterselskabsaktier ved fremsættelsen af skattereformforslaget den 22. april 2009, og disse aktier på daværende tidspunkt havde været ejet i mindre end 3 år.
2. Aktiebeholdningen efterfølgende har skiftet status fra skattefrihed (datterselskabsaktier eller koncernselskabsaktier) til skattepligt (porteføljeaktier). Statusskiftet skal ske senest i det fjerde indkomstår efter indkomståret, hvor aktierne faktisk er anskaffet.

#### Eksempel:

I eksemplet ovenfor vil selskabet således bevare den oprindelige kostpris på 1 mio. DKK, da statusskiftet sker inden indkomståret 2013 (4. indkomstår efter anskaffelsesåret).

#### Ikrafttræden

Reglerne har virkning fra og med indkomståret 2010.

Det må anbefales at notere oplysninger i bilag til selvangivelsen for de selskaber, hvor ovenstående er aktuelt.

## 2. Mellemlholdingselskaber

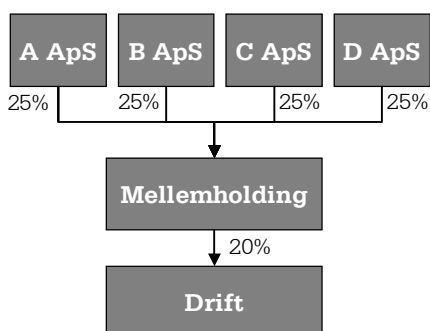
### Gældende ret

Hovedreglen er, at udbytte og aktieavance ikke beskattes, hvis selskabet ejer mindst 10% af aktierne i datterselskabet.

Der blev indsat en værnsregel til at imødegå misbrug af skattefriheden på akter. Det er den værnsregel, som i daglig tale har fået betegnelsen "omvendte juletræer".

Værnsreglen skal forhindre, at der opnås skattefrihed i tilfælde, hvor flere porteføljeaktionærer lægger deres aktiebesiddelser i et fælles holdingselskab, der dermed kommer til at eje mindst 10% af aktiekapitalen eller får bestemmende indflydelse i porteføljeselskabet.

Eksempel på værnsreglen:



Selskaberne A ApS, B ApS, C ApS og D ApS ejer hver 25% af aktierne i mellemlholding. Umiddelbart ville de derfor kunne modtage skattefrit udbytte.

På grund af værnsreglen anses de imidlertid for at eje aktierne i drift direkte. Derfor bliver de skattepligtige af udbytter og salg af aktier, dvs. at mellemlholdingselskabet bliver transparent.

### Foreslåede regler

Lovforslaget indeholder følgende justeringer af værnsreglen:

1. Reglen skal ikke gælde for selskabsaktionærer, der er porteføljeaktionærer i mellemlholdingselskabet
2. Reglen skal ikke omfatte tilfælde, hvor mellemlholdingselskabet ejer hele aktiekapitalen i det underliggende datterselskab samt to særbestemmelser
3. I de tilfælde, hvor der ved indeholdelse af kildeskat betales skat af udbytter på vegne af selskabsaktionærer, indføres der - en pligt for disse selskabsaktionærer til at betale et beløb svarende til skatteværdien af udbyttet til mellemlholdingselskabet
4. Værn mod opdeling af ejerskabet mellem personlige aktionærer og selskabsaktionærer kombineret med forlods udbytteret til selskabsaktionærer.

Herudover foreslås der en række præciseringer af værnsreglen (5).

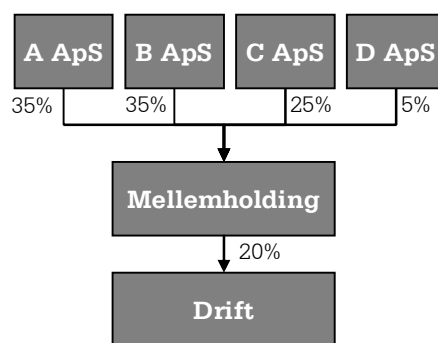
### Ad. 1: Porteføljeaktier undtages

Det følger af den nuværende bestemmelse, at det er alle mellemlholdingselskabets skattepligtige selskabsaktionærer - og ikke kun moderselskabsaktionærer - der skal anses for at eje aktierne direkte, når værnsreglen finder anvendelse.

Med forslaget vil porteføljeaktionærer i mellemlholdingselskabet ikke blive anset for at eje aktierne i det underliggende datterselskab direkte, selvom værnsreglen finder anvendelse på moderselskabsaktionærene i mellemlholdingselskabet.

SKAT har endelig indset, at det ikke har noget formål at regulere disse tilfælde, da aktierne i forvejen er omfattet af skattepligt (som porteføljeaktier).

I nedenstående eksempel vil D ApS ikke blive ramt, idet D i forvejen er porteføljeaktionær i Mellemlholdingselskabet:



### Ad. 2: Holdingselskaber undtages

Når en gruppe af investorer opkøber et driftsselskab, etableres der ofte et (helejet) mellemlholdingselskab for at optage bankgæld til finansiering af investeringen i driftsselskabet.

Fremover vil disse ikke blive anset for at eje aktierne i driftsselskabet direkte.

Også her har SKAT indset, at reglen ikke har noget formål.

### Ad. 3: Hæftelse for skatter

Det foreslås, at der indføres en pligt for selskabsaktionærene til at betale skatteværdien af udbytte til mellemlholdingselskabet, når skatten betales via datterselskabets indeholdelse af udbytteskat ved udlodning til mellemlholdingselskabet.

Forpligtelsen skal sikre mod diskrimination af minoritetsaktionærene i mellemlholdingselskabet. Det er således en nødvendig tilpasning efter selskabslovens regler.

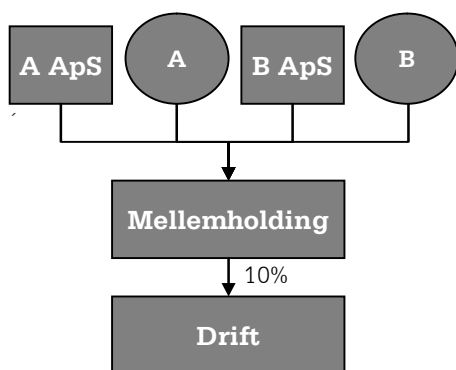
Selskabsaktionærene forpligtes herefter til at betale et beløb svarende til skatteværdien af deres andel af det udloddede udbytte til mellemlholdingselskabet.

#### Ad. 4: Opdeling af ejerskab – forlods udbytte

For at undgå at blive omfattet af værnsreglen har en praktisk løsning været at opdele ejerskabet i et mellemholding mellem mellemholdingselskabets fysiske aktionærer og deres selskaber.

Hvis mellemholdingselskabet eksempelvis ejer 10% af aktierne i driftsselskabet, og mellemholdingselskabet alene ejes af A ApS og B ApS, da vil mellemholdingselskabet blive transparent.

Ved at dele ejerskabet mellem A ApS, B ApS og disse selskabers anpartshavere, A og B, opnår vi nu, at kun 50% af aktierne ejes af selskaber, der ikke ville kunne modtage skattefrit udbytte fra drift ved direkte ejerskab. Dermed bliver Mellemholding ikke transparent.



Når aktionærerne i Mellemholding ved etableringen af strukturen beslutter at ændre vedtægterne, således at selskabsaktionærerne får forlods udbyttet, opnår aktionærerne det, som værnsreglen skulle undgå, nemlig en omgåelse af 10%-reglen.

De aktier, der ejes af en person, der har bestemmende indflydelse i selskabet, skal medregnes i selskabsaktionærernes aktiebesiddelser, når aktier ejet af selskabsaktionærer er tillagt udbyttepræference.

I ovennævnte situation vil Mellemholding derfor blive transparent, idet alle aktierne i Mellemholding ejes af selskabsaktionærer, der ikke ville kunne modtage skattefrit udbytte ved direkte ejerskab i drift.

Den foreslåede ændring er en betydelig komplicering af regelsættet, idet det øger behovet for at analysere ejerkredsens sammensætning. Det viser også lovgivernes vilje til at indføre ændringer til værnsreglen, hvis der konstateres omgåelse af reglerne. Det er et klart signal til virksomhederne og deres rådgivere.

#### Ad 5: Andre præciseringer til værnsreglen

Der er foreslået en række præciseringer i lovtæksten, således at fortolkningstvivel reduceres.

#### Sproglige præciseringer

Den sproglige forbedring består i, at det foreslås, at moderselskabet i selve lovtæksten benævnes mellemholdingselskabet.

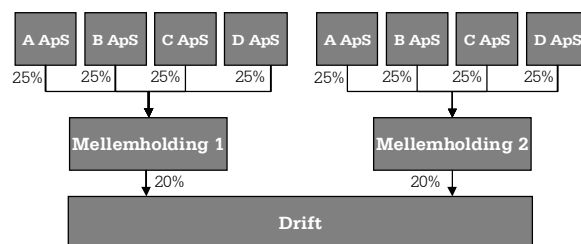
Begrebet moderselskab var misvisende, idet vi normalt ikke betragter et selskab, som ejer 10% af aktierne i et driftsselskab, for at være et moderselskab.

#### Indirekte aktionærer

Det præciseres, at bestemmelsen finder anvendelse for såvel direkte som indirekte aktionærer i mellemholdingselskabet.

Det kan for eksempel være tilfældet, hvis selskabet ejer aktier via flere selskaber.

Eksempel:



Det er nu præciseret, at ejerskabet i begge mellemholdingselskaberne skal medregnes.

Dermed vil hverken mellemholding 1 eller mellemholding 2 blive transparent, idet den samme aktionærkreds ejer aktier i begge selskaber.

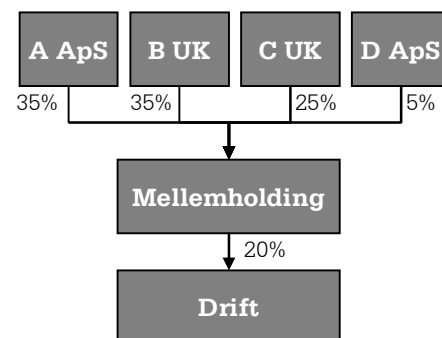
#### Udenlandske selskaber

Det præciseres, at værnsreglen finder tilsvarende anvendelse for udenlandske selskaber, hvis indkomst beskattes her i landet.

Udenlandske selskabers indkomst kan være skattepligtig her i landet som følge af international sambeskatning eller CFC-beskatning.

Hvis et udenlandsk selskab ikke beskattes her i landet, blandt andet fordi der ingen aktiviteter er her i landet udover aktiebesiddelsen, og aktionærerne i de udenlandske selskaber er hjemmehørende i udlandet, vil de således ikke blive ramt.

Reglen skal blandt andet forhindre, at skatteydere, der er bosiddende her i landet, opretter et holdingselskab i udlandet, for at omgå disse regler.



Hvis aktionærerne i B UK og C UK er bosiddende i Danmark, vil de efter SKATs fortolkning af reglerne være om-

fattet af CFC-beskatningen, idet der med stor sandsynlighed ikke pålignes skat i England af udbytter, idet moder/datterselskabsdirektivet medfører, at udbytterne er skattefrie, når ejerandelen er mindst 25%.

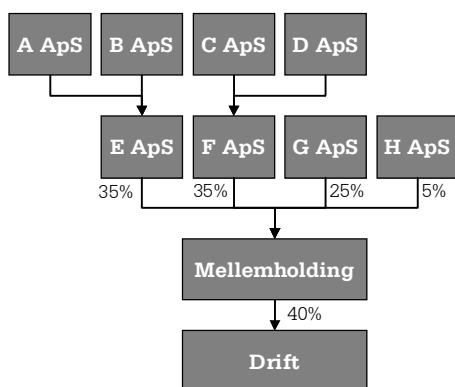
Hvis aktionærene rent faktisk er bosiddende i England, vil Mellemholding ikke være transparent i eksemplet, idet 60% af aktionærene i Mellemholding ikke består af danske selskaber, der ikke ville kunne opnå skattefrit udbytte ved direkte ejerskab af Drift.

Det er således ikke længere muligt at oprette et udenlandsk selskab for at omgå værnsreglen.

#### De øverste selskabsaktionærer anses for at eje aktierne i driftsselskabet

Der har været rejst tvivl om, hvorvidt der har været hjemmel til at anse de øverste aktionærer for at besidde aktierne i driftsselskabet direkte, eller om man i stedet skulle foretage en test af selskaberne led for led.

Det præciseres nu, at det ved anvendelse af værnsreglen i aktieavancebeskatningslovens § 4 A, stk. 3, er de øverste skattepligtige selskabsaktionærer i den berørte ejerkæde, der bliver anset for at eje aktierne i driftsselskabet direkte.



Idet A ApS, B ApS, C ApS og D ApS kun indirekte ejer 7% hver i drift, vil disse anses for at eje aktierne i drift direkte. E ApS og F ApS anses derfor for at være transparente.

#### Ikrafttræden

Reglerne foreslås at have virkning fra og med indkomståret efter lovens ikrafttræden. Det forventes at blive indkomståret 2011.

### 3. Koncerninterne konvertible obligationer

#### Gældende ret

Ved konvertering af en obligation til aktie, foreligger der en afståelse, som udløser beskatning eller tabsfradrag.

#### Foreslåede regler

Der foreslås indført regler, der forhindrer tabsfradrag, når selskaber har koncerninterne konvertible obligationer, der er omfattet af næringsreglerne. Tabsfradraget efter næringsreglerne ville ellers gå forud for koncernreglerne, der forhindrer fradrag.

### 4. Tab på finansielle kontrakter – kildeartsbegrænsning

#### Gældende ret

Selskabers tab på visse aktiebaserede finansielle kontrakter er undergivet en begrænset fradragsret. Tabsfradraget begrænses, når kontrakten vedrører datterselskabsaktier og koncernselskabsaktier. Det vil sige aktier, der er skattefri for det pågældende selskab.

Disse regler har virkning fra og med indkomståret 2010.

Efter de regler, der var gældende før 2010, havde selskaber fradrag for tabsfradrag for aktiebaserede kontrakter, med en ejertid på under 3 år.

Dette indebærer, at der kan være selskaber, der før indkomståret 2010 har konstateret tab på aktiebaserede finansielle kontrakter, som de som følge af kildeartsbegrænsningen ikke har kunnet udnytte før påbegyndelsen af indkomståret 2010, og som derfor bortfaldt ved indførelse af de nye regler.

#### Foreslåede regler

Der foreslås indsat en overgangsregel, således at selskaberne bevarer fradragsretten for tab konstateret i indkomståret 2009 eller tidligere, som de endnu ikke har kunnet udnytte.

#### Ikrafttræden

Reglerne har virkning fra og med indkomståret 2010.

### 5. Justering af reglerne om omstrukturering

#### 5.1. Fusion sidestilles med likvidation

Der er løbende indsat værnsregler i dansk skattelovgivning, der sikrer, at hvis der udbetales udbytter til selskaber uden for EU/EØS og uden for lande, med hvilke Danmark har indgået en dobbeltbeskatningsoverenskomst, så skal der indeholdes dansk kildeskat af disse udbytter.

#### Foreslåede regler

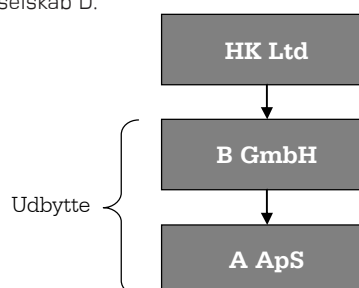
Kildebeskatningen kan efter gældende regler således undgås ved at likvidere selskabet eller sælge aktierne.

Derfor er der foreslået nye regler, hvorefter der fremover skal ske beskatning af likvidationsprovenu eller gevinst eller tab på aktier, når aktionæren er hjemmehørende i udlandet, uanset om reglerne om skattefrie fusion anvendes med henblik på at omgå reglerne om kildebeskatning af udbytteudlodninger.

#### Eksempel:

Selskab HK er hjemmehørende i Hong Kong, som DK ikke har en overenskomst med.

Selskab HK ejer B, der ligger i Tyskland. Selskab B ejer det danske holdingselskab C, der igen ejer det danske driftsselskab D.



Der udloddes udbytte fra A til B GmbH.

Hvis vi forudsætter, at den retmæssige ejer af selskab B GmbH er selskab HK Ltd., der er beliggende i Hong Kong, ville der være dansk kildeskat af udbytte fra C til B. B GmbH ville nemlig blive anset for et gennemstrømnings-selskab (praksis vedrørende de såkaldte gennemstrømnings-selskaber er endnu meget sparsom, men SKAT må forventes at rejse flere af den slags sager).

Nu kunne vi i stedet lade selskab A og B fusionere, med B som modtagende selskab, med den virkning, at provenuet reelt blev flyttet til HK Ltd uden kildeskat.

Det foreslås derfor, at en fusion fremover skal sidestilles med en likvidation, således at der sker udbyttebeskatning, hvis den retmæssige ejer af udbyttet ikke er et selskab beliggende i EU/EØS eller et DBO-land.

### 5.2 Kontantvederlag beskattes som udbytte

I forbindelse med fusion eller spaltning er der mulighed for at vederlægge aktionærene delvis kontant. I princippet er det blot nødvendigt at udstede en enkelt aktie.

Kontantvederlaget er ikke skattefrit, men beskattes efter reglerne om beskatning af aktier.

Hvis aktionærene ikke er hjemmehørende i Danmark, er der således ikke hjemmel til at beskatte dette kontantvederlag.

#### Foreslåede regler

Det foreslås, at kontantvederlag behandles som udbytte i følgende tilfælde:

- Det modtagende **selskab** ejer mindst 10% af aktiekapitalen i det selskab, der likvideres, og udbyttmodtager er et selskab beliggende i lande uden for EU/EØS, som Danmark ikke har indgået en dobbeltbeskatningsoverenskomst med
- Det modtagende **selskab** ejer mindre end 10% af aktiekapitalen, men har bestemmende indflydelse i det likviderede selskab, og udbyttmodtager er et selskab beliggende i lande uden for EU/EØS, som Danmark ikke har indgået en dobbeltbeskatningsoverenskomst med
- Den modtagende **fysiske person** har bestemmende indflydelse i det likviderede selskab, jf. ligningslovens § 2, og er begrænset skattepligtig af udbytte efter kildeskattelovens § 1, stk. 1, nr. 6.

Når sådanne udenlandske selskaber eller personer er selskabsdeltager i en omstrukturering, må det således frarådes fremover, at vederlæggelsen skal ske med andet end aktier.

### 5.3 Likvidationsudlodninger til personer

Hidtil har likvidationsudlodninger til personer (foretaget i det år, hvor selskabet endeligt opløses) været behandlet som aktieavancer.

Det har medført, at Danmark ikke har haft beskatningsret til likvidationsudlodningen i forbindelse med selskabers opløsning.

#### Foreslåede regler

En meget vidtrækkende ændring af reglerne i ligningslovens bestemmelser om likvidationsudlodninger vil medføre, at en fysisk person, der har bestemmende indflydelse i det likviderede selskab tillige skal beskattes af likvidationsudlodningen som udbytte.

Dette vil gælde, uanset hvor den fysiske person er bosiddende. Hvis de er bosiddende i et land, med hvilket Danmark har indgået en dobbeltbeskatningsoverenskomst, vil udlodningen typisk blive beskattet med en endelig kildeskat på 15%. I andre tilfælde vil beskatningen være 28%.

Der er efter forslaget ikke fradrag for anskaffelsessummen for aktierne m.v.

### 5.4. Egne aktier

Hvis det indskydende selskab ejer mindre end 10% af kapitalen i det modtagende selskab, vil fortjenesten være skattepligtig.

Hvis det indskydende selskab (moderselskabet) har mindre end 10% af aktierne i datterselskabet, bliver disse aktier til egne aktier i det modtagende selskab (datterselskabet) ved fusionen.

Efter gældende regler er egne aktier skattefrie, dvs. at det er muligt ved en omvendt lodret fusion at eliminere skattepligtig avance på aktier. En omvendt lodret fusion er en fusion, hvor et moderselskab fusionerer med et datterselskab, og hvor datterselskabet er det modtagende (fortsættende) selskab.

#### Foreslåede regler

Fortjeneste og tab på egne aktier, som det modtagende selskab erhverver ved en fusion ved en overtagelse af aktiver og passiver fra det indskydende selskab, og som annulleres ved fusionen, skal ikke medregnes ved indkomstopgørelsen, hvor det indskydende selskab ejer mere end 10% af kapitalen i det modtagende selskab. I øvrige tilfælde skal fortjeneste og tab medregnes.

Uden denne regel kunne skattefriheden ved overdragelse af porteføljeaktier omgås ved at fusionere selskabet ind, således at aktierne blev skattefrie i medfør af reglerne om egne aktier.

### 5.5. Tilladelsessystemet genindføres i visse tilfælde

Det foreslås, at det **ikke** skal være muligt at gennemføre en omstrukturering uden tilladelse, hvis der skal ske kontantvederlæggelse, og selskabet opfylder betingelserne for at modtage skattefrit udbytte.

Bestemmelsen skal forhindre, at en spaltning gennemføres ved udstedelse af en enkelt aktie, hvor resten af vederlæggelsen sker som kontantvederlæggelse af aktionærene i det modtagende selskab.

I tilfælde, hvor en person eller et selskab, der er hjemmehørende i et land uden for EU/EØS, som Danmark ikke har indgået en dobbeltbeskatningsaftale med, har bestemmende indflydelse over det indskydende selskab, skal der fremover ansøges om tilladelse til fusion.

#### ***Ikrafttræden***

Ændringerne skal have virkning for omstruktureringer m.v., der vedtages den 24. november 2010 eller senere.