



Nyhedsbrev til kunder og samarbejdspartnere

Værdifuld viden om skat og moms

Stiftelse af selskab

Anvendelse af konvertible obligationer

Ved stiftelse af et selskab er der ofte overvejelser om hovedaktionærens finansiering – om hele indskuddet skal være selskabskapital, eller om en del af hovedaktionærens finansiering kan ske ved lån. Skattemæssigt kan det have stor betydning, hvilken løsning der vælges.

I det følgende er beskrevet en fremgangsmåde, som personlige aktionærer ofte vælger.

Hvad er en konvertibel obligation?

En konvertibel obligation er et gælds-brev.

Gælds-brevet udstedes af et selskab, som giver långiver (aktionæren i dette tilfælde) ret til at konvertere sin fordring på selskabet til aktier/anpartar på et senere tidspunkt.

Der er dog det særlige ved konvertible obligationer, at aktionæren (långiver) kan vælge mellem konvertering til aktier/anpartar eller kontant indfrielse.

Skattemæssige regler

Selvom en konvertibel obligation principielt består af en fordring og en tegningsret, er konvertible obligationer omfattet af aktieavancebeskatningslovens regler (og ikke af kursgevinstloven) og behandles derfor skattemæssigt som en aktie/anpartar.

For personlige aktionærer er dette særlig interessant, jf. senere. Men der er faldgruber, som man skal passe på.

Særligt om selskabers konvertible obligationer

Hvis selskaber ejer en konvertibel obligation, er der dog særlige regler, som skal iagttages. For et selskab anses en konvertibel obligation som en porteføljeaktie.

Konvertible obligationer er således ikke omfattet af definitionen af hverken en datterselskabsaktie eller en koncernselskabsaktie (som er skattefrie).

Såfremt der er tale om en koncernintern konvertibel obligation, er der en særlig undtagelse, idet der ikke er fradrag for tab på sådanne. En koncernintern konvertibel

obligation er en obligation i et koncernforbundet selskab, jf. koncernbegrebet i selskabsskattelovens § 31 C (sambeskatning).

Hvis et moderselskab ud over aktier i datterselskabet også har en konvertibel obligation i samme, vil denne derfor skifte status fra porteføljeaktie til datterselskabsaktie ved konvertering. Tilsvarende hvis konverteringen i sig selv betyder, at der er/bliver tale om datterselskabsaktier (ejerandel mindst 10%).

Som følge af status som porteføljeaktie skal selskaber som hovedregel anvende lagerprincippet på konvertible obligationer. Realisationsprincippet kan dog under visse omstændigheder vælges, hvis den konvertible obligation er unoteret.

For selskaber er konvertible obligationer derfor ikke særlig attraktive som finansieringsform.

Kontant indfrielse

Kontant indfrielse af en konvertibel obligation, der sker til det på forhånd aftalte tidspunkt til den på forhånd aftalte indfrielseskurs, beskattes efter samme regler som en gevinst ved afståelse – det vil som udgangspunkt sige efter aktieavancebeskatningslovens regler.

Ved opgørelse af eventuel gevinst eller tab ved indfrielsen skal aktieavancebeskatningslovens almindelige regler herfor anvendes.

Opgørelse af gevinst/tab er vist nedenfor.

Andre kontante indfrielse, det vil sige indfrielse i "utide" eller til en anden kurs end den aftalte, beskattes som udbytte efter reglerne i ligningslovens § 16B. Det vil sige, at hele det tilbagebetalte beløb som udgangspunkt beskattes som udbytte. Der er dog mulighed for efter ansøgning at opnå dispensation, således at beskattningen sker efter aktieavancebeskatningslovens regler, det vil sige med fradrag af anskaffelsessummen. Dispensation er dog normalt betinget af, at aktionæren/anpartshaveren afstår alle sine aktier i selskabet.

Løbende forrentning

Renterne af den konvertible obligation behandles løbende efter de almindelige regler for renter - det vil sige skattepligt henholdsvis fradragsret.

Konvertering

Ved konvertering til aktier/anparter indtræder der ingen beskatning. Aktierne/anparterne anses for erhvervet af aktionæren på tidspunktet for konverteringen for et beløb svarende til anskaffelsessummen for den konverterede obligation, ofte dennes nominelle beløb.

Hovedaktionæren kan derfor vælge at lade gældsrevet ombytte med aktier, uden at det har skattemæssige konsekvenser – bortset fra at der naturligvis ikke længere skal beregnes renter af gældsrevet.

Konsekvenser for selskabet

Selskabet, der har udstedt den konvertible obligation, behandles på samme måde som udstederen af aktier/anparter, det vil sige, at der ikke er nogen beskatning i forbindelse med udstedelsen, indfrielsen eller konverteringen.

Konvertible obligationer som del af kapitalfremskaffelsen ved stiftelse af selskaber

Særligt ved stiftelse af et hovedaktionærselskab kan det – som det er angivet - være interessant at vælge at udstede et konvertibelt gældsbrev som en del af selskabets kapitalgrundlag ved stiftelse m.v.

Den konvertible obligation giver en stor fleksibilitet. Tanken er den, at hovedaktionæren frit kan vælge, om gældsrevet skal konverteres til aktier, eller i stedet skal tilbagebetales ved forfald.

Ræsonnementet holder imidlertid ikke altid for personaktionærer, når der er tale om et selskab, der går godt, og de skattemæssige konsekvenser tages i betragtning. Hvis der er tale om et selskab, der bliver nødlidende (går konkurs), er der ingen fordele (eller ulemper) for personaktionæren i at have en konvertibel obligation. I det følgende beskrives de skattemæssige konsekvenser, idet det er forudsat, at der er tale om noterede selskaber.

Aktionæren er en person:

Hvis selskabet går dårligt og eventuelt går konkurs, taber hovedaktionæren dels på aktierne og dels på den konvertible obligation. Disse tab vil være fradragsberettigede ved opgørelsen af aktieindkomsten.

Frdrag for tabet på den konvertible obligation er med andre ord ikke afhængigt af, om der sker konvertering til aktier eller ej.

Hvis selskabet går godt, og aktionæren vælger at få den konvertible obligation indfriet, ved forfald til aftalt indfrielseskurs, skal der opgøres en gevinst efter aktieavancebeskatningslovens regler, herunder ved anvendelse af gennemsnitsmetoden.

Hvis konverteringskursen er 100, og selskabet i øvrigt er stiftet (kontant) til kurs 100, som er typisk ved stiftelse af selskaber, vil der naturligvis ikke være en kursgevinst/tab ved senere kontant indfrielse. Derfor er konvertible obligationer særlig interessante ved etablering af nye selskaber.

Er konverterings- og/eller stiftelseskursen ikke 100, vil konverteringen typisk udløse en skattepligtig avance, hvis selskabet går godt. Dette skyldes anvendelsen af gennemsnitsmetoden ved avanceopgørelsen.

For at illustrere tilfælde, hvor det kan være skattemæssigt u hensigtsmæssigt ikke at konvertere, har vi nedenfor vist et grænsetilfælde, som dog forekommer i praksis.

Eksempel

Indfrielse af konvertibel obligation ved aftalt forfald:

	Nom.	DKK
Oprindelig anskaffelsessum	125.000	125.000
Konverteringsret ved forfald	8.000	1.870.000
	133.000	1.995.000

Gennemsnitlig anskaffelseskurs: 1.500.

Indfrielse af konvertibel obligation, nom. DKK 1.870.000 til kurs pari.

	DKK
Gennemsnitlig anskaffelsessum	-120.000
Salgssum	1.870.000
Avance	1.750.000

Skattemæssig anskaffelsessum for resterende beholdning, nom. DKK 125.000 er DKK 1.875.000.

Indfrielse vil således typisk betyde (en fremrykket) beskatning, og hovedaktionæren vil i praksis ofte være "nødsaget" til at konvertere til kapital i disse tilfælde.

Som det fremgår af eksemplet, er det meget vigtigt at vurdere de skattemæssige konsekvenser ved indfrielse/konvertering – her har konverteringskursen en stor betydning. Hvis der udløses en betydelig skat ved kontant indfrielse, vil den konvertible obligation ikke opfylde det tilsigtede formål, nemlig at skabe øget fleksibilitet for aktionæren.

Vilkårene i den konvertible obligation kan i øvrigt være af en sådan art, at kun en hoved-/eneaktionær – og ikke en minoritetsaktionær – vil undlade at konvertere og i stedet vælge tilbagebetaling. Dette kan eksempelvis være tilfældet, hvis tilbagebetalingen skal ske til kurs 100, og værdien af de aktier, der vil modtages ved konvertering, er højere. I denne situation ville en "fremmed" vælge konvertering, hvilket hoved-/eneaktionæren også kan være "tvunget" til af skattemæssige årsager.

Aktionæren er et selskab:

Tabet på den konvertible obligation er skattemæssigt et tab på en porteføljeaktie. Dette tab er fradragsberettiget, medmindre der er tale om en koncernintern konvertibel obligation, jf. herom ovenfor.

Hvis selskabet går godt, og selskabsaktionæren vælger at få den konvertible obligation indfriet, ved forfald til aftalt indfrielsekurs, skal der opgøres en skattepligtig avance, da der skattemæssigt er tale om salg af en porteføljeaktie. Avancen vil alt andet lige være et beløb svarende til forskellen mellem værdien primo indkomståret og indfrielsesbeløbet.

Hvis selskabsaktionæren konverterer til selskabskapital, vil der eventuelt ske statusskifte fra porteføljeaktie til datterselskabsaktie (ejerandel mindst 10%). Ved statusskifte skal der også opgøres en gevinst/et tab.

Udlån uden konverteringsret som en del af kapitalfremskaffelsen ved stiftelse af selskaber

Foretages et "rent" udlån fra aktionæren til selskabet uden aftale om ret til senere at konvertere, vil udlånet være omfattet af kursgevinstlovens regler om fordringer og gæld.

Hvis en person som hovedaktionær udlåner til eget hovedaktionærselskab og senere taber på udlånet - helt eller delvist - vil der ikke være skattemæssig fradragsret for udlånet. Er aktionæren ikke hovedaktionær, vil der ved udlån efter 27. januar 2010 være fradragsret for et senere tab på fordringen.

Aktionæren er et selskab:

Hvis en selskabsaktionær låner ud til det selskab, som der ejes aktier i, vil selskabet som udgangspunkt have fradrag for tab på udlånet. Undtagelse gøres dog, såfremt der er tale om en koncernfordring, hvilket blandt andet vil være tilfældet, hvis det selskab, der udlåner, ejer mere end 50% af aktiekapitalen i det andet selskab eller behersker mere end 50% af stemmerne i dette. I så fald er der ikke fradrag for et senere tab på fordringen.

Sammenfatning

Set fra en skattemæssig synsvinkel kan der være fordele forbundet med at anvende konvertible obligationer som en del af kapitalfremskaffelsen ved stiftelse af selskaber. Det giver en fleksibilitet i forhold til senere at vælge at lade gældsbeholdningen udbetale ved forfald, eller at konvertere til aktier i selskabet.

Det kan således være muligt for en personaktionær at få lånet tilbagebetalt uden skattemæssige konsekvenser i den situation, hvor selskabet går godt, forudsat stiftelse og konverteringskursen er 100 (eller dog den samme). Omvendt er fradragsretten den samme, uanset om kapitaltilførslen sker som aktiekapital eller som konvertibel obligation.

Derimod kan valg af konvertible obligationer som finansiering, med senere kontant indfrielse heraf, være problematisk – hvis stiftelses- og konverteringskursen er forskellige. Hovedaktionæren vil i praksis ofte være "nødsaget" til at konvertere til kapital i disse tilfælde, da en indfrielse kan udløse beskatning.

Kontakt din daglige revisor eller skatteafdelingen for yderligere oplysninger.