

Copenhagen Business School

Hovedopgave HD(R)

Maj 2010

L 202 – Forslag til lov om ændring af aktieavancebeskatningsloven

og forskellige andre love



Alice Gardalid

Line Bundgaard

Vejleder: Søren Bech

Indholdsfortegnelse

1.	Indledning	1
1.1.	Formål med opgaven	1
1.2.	Problemformulering	2
1.3.	Afgrænsning	3
1.3.1.	Oversigt over aktieavancebeskatningsloven	3
1.3.1.1.	Behandlede kapitler	3
1.4.	Metodevalg og opgavestruktur	4
1.4.1.	Opgavens struktur.....	5
1.5.	Redaktionel deadline	5
1.6.	Målgruppe	5
1.7.	Anvendte forkortelser.....	6
1.8.	Kildekritik	6
2.	Lovhjemmel.....	7
2.1.	Hovedtermer i den gamle lov	7
2.2.	Tankerne bag lovforslag 202	8
2.2.1.	1. behandling af L202 fremsat den 22. april 2009	8
2.2.1.1.	Spørgsmål 1 til ministeren vedrørende 1. behandling af L202	11
2.2.1.2.	Spørgsmål 28 til ministeren vedrørende 1. behandling af L202	11
2.2.1.3.	Kommentar fra SmallCap vedrørende L202	13
2.3.	L202 som vedtaget ved 3. behandling den 25. maj 2009.....	14
3.	De nye aktiekategorier	15
3.1.	ABL § 4 a, Datterselskabsaktier	15
3.1.1.	Krav og betingelser for datterselskabsaktier	15
3.2.	ABL § 4 b, Koncernselskabsaktier.....	16
3.2.1.	Ad definition nr. 1	16
3.2.1.1.	SEL § 31, tvungen national sambeskatning	16
3.2.1.2.	SEL § 31A, international sambeskatning.....	17
3.2.2.	Ad definition nr. 2.....	18
3.2.3.	Krav og betingelser for koncernselskabsaktier:.....	18
3.3.	ABL § 9, Porteføljeaktier.....	18
3.4.	Delkonklusion	19

4.	Omvendte juletræer.....	20
4.1.	Værnsregel, ABL § 4A, stk. 3	21
4.2.	Betingelser til værnsreglen	22
4.2.1.	Betingelse nr. 1 - ABL § 4a, stk. 3 nr. 1	22
4.2.1.1.	Eksempel - uddrag fra bindende svar, SKM2009.796.SR.....	23
4.2.2.	Betingelse nr. 2 - ABL § 4a, stk. 3 nr. 2	24
4.2.2.1.	Eksempel - uddrag fra bindende svar, SKM2010.33.SR.....	25
4.2.3.	Betingelse nr. 3 - ABL § 4a, stk. 3 nr. 3	26
4.2.3.1.	Eksempler hvor betingelse nr. 3 er opfyldt	27
4.2.3.2.	Eksempler hvor betingelse nr. 3 ikke er opfyldt	30
4.2.4.	Betingelse nr. 4 - ABL § 4a, stk. 3 nr. 4	32
4.3.	Hvornår kan et selskab ikke blive ramt af værnsreglen?.....	32
4.3.1.	Selskabsaktionærer med porteføljeaktier	32
4.3.2.	Mellemholdingselskaber med porteføljeaktier	33
4.4.	Delkonklusion	33
5.	Beskatning af aktieavancer og -tab	34
5.1.	Overblik.....	34
5.1.1.	Frem til indkomståret 2009	34
5.1.2.	Fra og med indkomståret 2010	34
5.2.	Beskatningsprincipper	34
5.2.1.	Lagerprincippet	34
5.2.2.	Realisationsprincippet.....	35
5.2.2.1.	Gennemsnitsmetoden.....	35
5.2.2.2.	FIFO-princippet	35
5.3.	Beskatning af de 3 nye aktiekategorier	36
5.3.1.	Datter- og koncernselskabsaktier	36
5.3.2.	Porteføljeaktier	36
5.3.3.	Overvejelser valg af beskatningsprincip for unoterede aktier.....	38
5.4.	Delkonklusion	39
6.	Beskatning af aktieudbytte.....	40
6.1.	Datterselskabsaktier	40
6.2.	Koncernselskabsaktier.....	41
6.3.	Porteføljeaktier.....	41
6.4.	Udbytteproblematik, for selskaber omfattet af ABL § 4A, stk. 3	42

6.4.1.	Eksempel 1- Alle de ultimative selskabsaktionærer er skattepligtige.....	43
6.4.2.	Eksempel 2 – Hvor de ultimative selskabsaktionærer sammensætter sig af både skattefrie og skattepligtige selskabsaktionærer.....	44
6.5.	Delkonklusion	45
7.	Skift af skattemæssig status.....	47
7.1.	Mulige statusskift	47
7.1.1.	Fra datterselskabsaktie til koncernselskabsaktie	48
7.1.2.	Fra datterselskabsaktie til porteføljeaktie	48
7.1.2.1.	Eksempel 1 – Kapitalforhøjelse med unoterede aktier	48
7.1.2.2.	Eksempel 2 - Kapitalforhøjelse med børsnoterede aktier.....	49
7.1.3.	Fra koncernselskabsaktie til datterselskabsaktie	50
7.1.4.	Fra koncernselskabsaktie til porteføljeaktie.....	50
7.1.4.1.	Eksempel 1 – Salg af 2 % aktier.....	51
7.1.5.	Fra porteføljeselskabsaktie til datterselskabsaktie	51
7.1.5.1.	Eksempel 1 – Salg af aktier mellem selskabsaktionærerne.....	52
7.1.6.	Fra porteføljeselskabsaktie til koncernselskabsaktie.....	53
7.1.6.1.	Eksempel 1 – Køb af 2 % af aktierne i Selskab A	53
7.2.	Delkonklusion	53
8.	Overgangsregler.....	55
8.1.	Indgangsværdier.....	55
8.1.1.	Datter- og koncernselskabsaktier	55
8.1.2.	Porteføljeaktier	55
8.2.	Nettokurstabskonto.....	57
8.2.1.	Eksempel 1 - Nettokurstabskonto, alle porteføljeaktier lagerbeskattes.....	58
8.2.2.	Eksempel 2 - Nettokurstabskonto, unoterede porteføljeaktier realisationsbeskattes.....	59
8.2.3.	Eksempel 3 – Spørgsmål fra FSR til SKAT vedrørende opgørelse af nettokurstabskontoen.....	60
8.2.4.	Eksempel 4 – Nettokurstabskonto, intern modregning.....	61
8.2.5.	Anvendelse af saldo på nettokurstabskonto og modregningsrækkefølgen.....	61
8.2.5.1.	Eksempel 1 – Modregning, jf. prioritetsrækkefølgen	62
8.3.	Selskaber, der er omfattet af ABL § 4A, stk. 3	63
8.4.	Kan selskaber blive skattepligtige af fiktive avancer?	64
8.5.	Værnsregler mod salg og genkøb	65
8.5.1.	Datter- og koncernselskabsaktier	65

8.5.1.1.	Datter- og koncernselskabsaktier ejet i 3 år eller mere	65
8.5.1.2.	Datter- og koncernselskabsaktier ejet under 3 år	65
8.5.2.	Porteføljeaktier	66
8.5.2.1.	Porteføljeaktier ejet i 3 år eller mere	66
8.5.2.2.	Porteføljeaktier ejet under 3 år	67
8.5.3.	Skift af skattemæssig status i overgangsperioden	68
8.6.	Delkonklusion	68
9.	Perspektivering.....	70
9.1.	Værnsregel imod omvendte juletræer	70
9.2.	Værdiansættelse af handelsværdi på unoterede aktier.....	71
10.	Konklusion	72
11.	Kildefortegnelse	78

1. Indledning

Verdensøkonomien har i de sidste par år været ramt af en større finansiell krise, og denne har også ramt Danmark. Før krisen har der været stor mangel på arbejdskraft, og samtidig været vanskeligt at overbevise folk om, at de skulle yde en ekstra indsats på arbejdsmarkedet, herunder som følge af den mere skat der skal betales af ekstra løn i form af topskatten.

Som følge heraf, har regeringen derfor haft brug for at komme med løsninger, der kunne sætte gang i samfundsøkonomien samt gøre arbejdsmarkedet mere attraktivt og få gang i forbruget.

En ny omfattende skattereform blev vedtaget i 2009 af regeringen. Denne skulle give skattelettelser til skatteyderne fra og med indkomståret 2010 og sænke skatten af den sidst tjente krone, herunder ved afskaffelse af mellemskatten.

Finansieringen af skattereformen har regeringen skulle finde andre steder, herunder blandt andet på beskatning af aktieavancer for selskaber. I denne forbindelse fremsatte folkettinget den 22. april 2009 L202 – forslag til lov om ændring af aktieavancebeskatningsloven og forskellige andre love, som senere blev vedtaget som Lov nr. 525 af 12. juni 2009.

Ændringen i aktieavancebeskatningsloven blev begrundet med, at der skulle ske en harmonisering af den skattemæssige behandling af selskabers udbytte og aktieavancer med det formål at sikre en mere enkel og ens beskatning af udbytte og aktieavancer. Ligeledes skulle ændringen sikre, at selskaber ikke kunne strukturere sig ud i skattefrihed med mellemholdingselskaber, hvorfor der blev indført en værnsregel mod dette.

I lovforslaget har følgende områder fået særlig stor opmærksomhed i pressen og i erhvervslivet:

- afskaffelse af 3-årsreglen
- opdeling i aktiekategorier
- værnsregel mod omvendte juletræer
- beskatning af aktieavancer og udbytte

De områder, som vi har valgt at behandle i vores opgave, har vi valgt ud fra, hvor der er sket de største ændringer, herunder hvilke ændringer, der rammer bredest og har de største konsekvenser for selskaber. Vi har endvidere lagt vægt på hvilke områder, der er væsentlige set i forhold til de kunder vi arbejder med til dagligt.

1.1. Formål med opgaven

Formålet med vores hovedopgave er at skabe et overblik over ændringerne i aktieavancebeskatningsloven, der har betydning for selskaber samt lave et opslagsværk, der kan bruges i det daglige som et værktøj i forbindelse med rådgivning omkring:

- opgørelse af indgangsværdier
- opgørelse og beskatning af avancer og tab
- beskatning af udbytte
- værnsregler imod omvendte juletræer
- skift af aktiekategori
- overgangsregler

1.2. Problemformulering

Vi ønsker med denne hovedopgave at fokusere på ændringerne i aktieavancebeskatningsloven, herunder hvilke konsekvenser ændringerne har for selskaberne. Der har ved ændringsforslagene været lagt stor vægt på, at ændringerne ville medføre en mere enkel beskatning på både aktieavancer og udbytte. Vi vil undersøge, om udsagnet er sandsynligt, herunder om reglerne er blevet mere enkle, når det gælder beskatningen heraf.

På baggrund af ovenstående har vi valgt at formulere vores hovedproblemstilling således:

- Hvilke ændringer medfører Lov nr. 525 af 12. juni 2009 og hvordan vil ændringerne påvirke selskaber og koncerner?

Uden at følgende skal opfattes som en kronologisk opbygning af opgaven, hvortil vi vil henvise til kapitel om metodevalg og opgavestruktur, har vi opstillet følgende underspørgsmål, som vil gøre os bedre i stand til at svare på vores hovedproblemstilling:

- Hovedtermene i den gældende aktieavancebeskatningslov til og med indkomståret 2009
- Hvilke ændringer medfører ikrafttræden af Lov nr. 525 af 12. juni 2009?
 - Nye aktiekategorier
 - Beskatning af aktieavancer, -tab og udbytte
 - Værnsregler imod omvendte juletræer
 - Overgangsregler
- Hvad menes der med et "omvendt juletræ"?
- Hvad er værnsreglen imod omvendte juletræer og hvornår er selskaber omfattet heraf?
- Hvordan beskattes aktieavance og -tab?
- Hvordan beskattes udbytte?
- Hvad er skatteskattemæssigt statusskift, herunder konsekvenser ved skift af aktiekategori?
- Hvilke overgangsregler findes der og er alle selskaber og aktier omfattet af disse?

Vores afdækning af hovedproblemstillingen vil tage udgangspunkt i en gennemgang af loven, herunder gennemgang af konsekvenser for selskaber og koncerner. Formålet med casen er at give læser en praktisk indgangsvinkel til ovenstående problemstillinger.

1.3. Afgrænsning

Opgaven tager udgangspunkt i aktieavancebeskatningslovens anvendelse på selskaber. For at få et overblik over, hvilke områder aktieavancebeskatningsloven beskæftiger sig med, har vi opstillet en oversigt over aktieavancebeskatningsloven, således at vi kan give et klart billede af, hvilke kapitler der behandles i opgaven.

1.3.1. Oversigt over aktieavancebeskatningsloven

Aktieavancebeskatningsloven er opdelt i 9 kapitler:

- Kapitel 1 omfatter lovens anvendelsesområde
- Kapitel 2 omfatter kredsen af skattepligtige
- Kapitel 3 omfatter almindelige aktier
- Kapitel 4 omfatter særlige regler for visse aktier
- Kapitel 5 omfatter investeringsforeningsbeviser og aktier i investeringsselskaber
- Kapitel 6 omfatter opgørelse af gevinst og tab
- Kapitel 7 omfatter erhvervelse og afståelse m.v.
- Kapitel 8 omfatter tilflytning
- Kapitel 9 omfatter ikrafttræden

Opgaven beskæftiger sig med følgende kapitler:

- Kapitel 1 omfatter lovens anvendelsesområde
- Kapitel 2 omfatter kredsen af skattepligtige
- Kapitel 3 omfatter almindelige aktier
- Kapitel 6 omfatter opgørelse af gevinst og tab
- Kapitel 7 omfatter erhvervelse og afståelse m.v.
- Kapitel 9 omfatter ikrafttræden

Opgaven vægter ikke hvert af ovenstående kapitler ligeligt, dog er alle ovennævnte kapitler væsentlige for opgaven. Kapitel 4, 5 og 8 behandles ikke yderligere i opgaven.

I L202 har vi kun behandlet områder og relevante ændringer, der vedrører ovenstående kapitler.

1.3.1.1. Behandlede kapitler

Opgaven behandler primært ovennævnte kapitler, herunder kun de paragraffer, der vedrører selskaber.

Vi har herved afgrænset os fra behandling af områder gældende for personer, herunder hovedaktionæraktier samt finansielle virksomheder, herunder banker, forsikringsselskaber m.v.

Vi har valgt at beskæftige os med børsnoterede og unoterede aktier ejet af selskaber, og har afgrænset os fra følgende:

- tegningsretter (kapitel 3, § 9 stk. 5)
- egne aktier (kapitel 3, § 10)
- næringsaktier (kapitel 4)
- obligationer (kapitel 3, § 9 stk. 5)
- andele i andelsforeninger (kapitel 4)
- investeringsforeningsbeviser (kapitel 4)
- aktier i investeringsselskaber (kapitel 4)
- Tilflytning (kapitel 8)

Ved behandling af aktieavancer og udbytte har vi valgt at afgrænse os fra avancer og udbytte modtaget i forbindelse med likvidation, kapitalnedsættelse, fusion, spaltning, skattefri aktieombytning m.v. Endvidere har vi afgrænset os fra udbytte, avancer og tab til og fra udenlandske selskaber. EU's moderdatterselskabsdirektiv vil ikke blive behandlet i opgaven.

Såfremt der i vores eksempler bliver anvendt generationsskifte, omstrukturering o.l., afgrænser vi os fra at behandle de relevante regler vedrørende disse områder.

I forbindelse med værdiansættelse af aktier, har vi afgrænset os fra beregning af dette samt beskrivelse af værdiansættelsesmetoderne.

1.4. Metodevalg og opgavestruktur

Opgaven vurderer aktieavancebeskatningsloven gældende frem til begyndelsen af indkomstår 2010 og analyserer de ændringer Lov nr. 525 af 12. juni 2009 har medført samt konsekvenserne heraf. Konsekvenserne af ændringerne vises yderligere ved løbende praktisk gennemgang af eksempler.

Opgaven består af en teoretisk del, en praktisk del og en analyserende del – som følger:

De tre dele i opgaven er behandlet samlet i hvert afsnit. I den praktiske del tager vi udgangspunkt i forskellige eksempler, hvor vi vil efterprøve teorien. Vi vil derefter analysere, hvilke konsekvenser den nye aktieavancebeskatningslov har for eksemplerne. Vi vil her særligt lægge vægt på den nye værnsregel mod omvendte juletræer samt overgangsreglerne i forbindelse med Lov nr. 525's ikrafttræden.

Hvert afsnit består af en teoretisk del, en analyserende del og en praktisk del. Hvert afsnit afsluttes med en opsummerende delkonklusion.

Opgaven er inddelt i følgende afsnit:

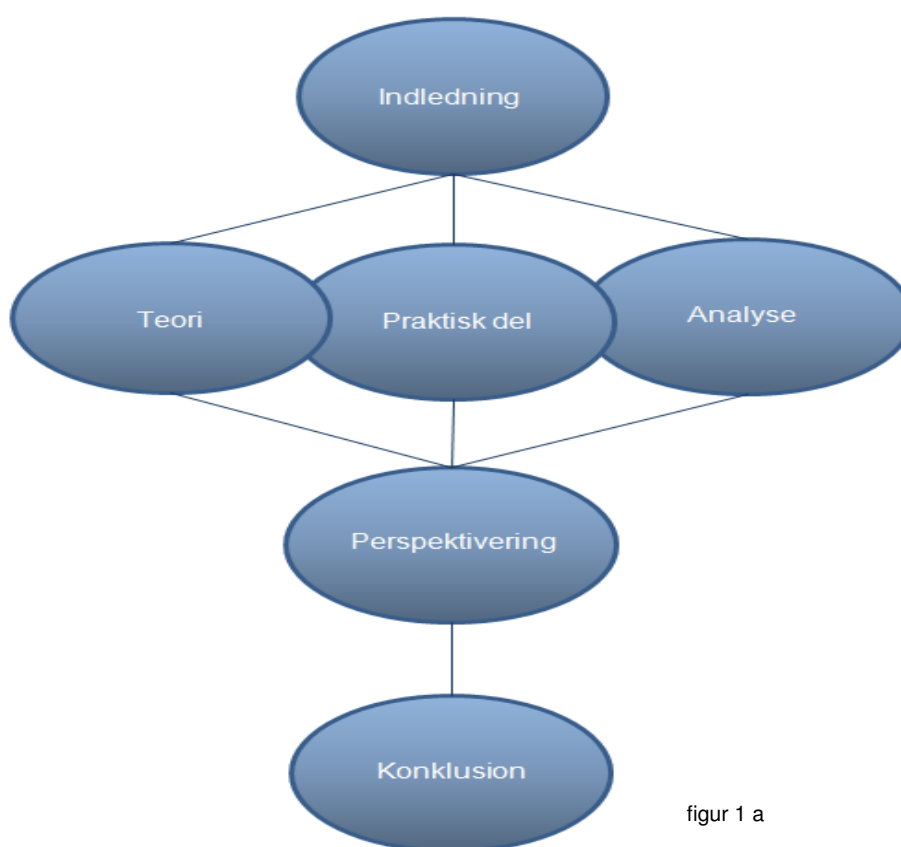
- | | | |
|-------------|------------------------------------|-------------------------------------|
| • Afsnit 2: | Lovhjemmel | Teoretisk |
| • Afsnit 3: | De nye aktiekategorier | Teoretisk |
| • Afsnit 4: | Omvendte juletræer | Teoretisk, praktisk og analyserende |
| • Afsnit 5: | Beskatning af aktieavancer og –tab | Teoretisk, praktisk og analyserende |

- | | | |
|-------------|------------------------------|-------------------------------------|
| • Afsnit 6: | Beskatning af aktieudbytte | Teoretisk, praktisk og analyserende |
| • Afsnit 7: | Skift af skattemæssig status | Teoretisk, praktisk og analyserende |
| • Afsnit 8: | Overgangsregler | Teoretisk, praktisk og analyserende |

Opgaven afrundes med afsnit 9 - Perspektivering, hvor vi vil se på de afledte problemstillinger som følge af lovændringerne, herunder også uafklarede problemstillinger.

Opgaven afsluttes med en hovedkonklusion, som giver et samlet svar på vores problemformulering.

1.4.1. Opgavens struktur



figur 1 a

1.5. Redaktionel deadline

Af hensyn til opgavens udarbejdelse opereres der med en redaktionel deadline pr. 1. april 2010.

Eventuelle lovændringer, domme, bindende svar og vejledninger efter denne dato kan som udgangspunkt ikke antages at være behandlet i besvarelsen.

1.6. Målgruppe

Opgavens målgruppe er personer, der igennem selskaber ejer aktier, ultimative selskabsaktionærer i større koncerner samt rådgivere der beskæftiger sig med området. Der forudsættes en vis baggrundsviden hos målgruppen.

1.7. Anvendte forkortelser

Skattelove		Forkortelser i eksempler		Andre forkortelser	
L 202	Lovforslag 202 af 22. april	A	Ultimativ	SKM	Skatteministeriets meddelser
SL	Statsskatteloven	H	Holdingselskab	TfS	Tidsskrift for skatter og afgifter
ABL	Aktieavance-	MH	Mellemholdingselskab	UfS	Ugeskrift for skatter og afgifter
SEL	Selskabsskatteloven	HR	Hovedregel i loven	ARL	Årsregnskabsloven
KSL	Kildeskatteoven	U	Undtagelse til hovedreglen i loven	Børsnoteret	Værdipapirer der er optaget til handel på et reguleret marked eller multilateral handelsfacilitet
Den gamle lov	ABL gældende frem til og med indkomståret 2009	FSR	Foreningen af Statsautoriserede Revisorer	Unoteret	Værdipapirer der ikke er optaget til handel på et reguleret marked eller multilateral handelsfacilitet
Den nye lov	Lov nr. 525 af 12. juni 2009			Efter 22. april 2009	22. april 2009 til primo indkomståret 2010
				Efter 25. maj 2009	25. maj 2009 til primo indkomståret 2010

Skema 1b

1.8. Kildekritik

Vi har igennem opgaven valgt at benytte flere forskellige kilder. De primære kilder er lovgivning, cirkulærer, bekendtgørelser m.v.

De øvrige kilder består af litteratur, som anvendes til undervisning på højere læreranstalter samt i praksis. Derudover har vi anvendt artikler og publikationer udgivet af f.eks. SKAT, anerkendte revisionselskaber, anerkendte advokatfirmaer o.l. som vi betragter som værende pålidelige.

Der er dog i disse artikler og publikationer risiko for, at disse kilder indeholder subjektive vurderinger, men vi anser dog stadig objektiviteten som værende høj, da forfatterens interesse har været at beskrive og analysere forholdene omkring ændringerne.

Ud fra disse forudsætninger mener vi ikke, at den sekundære litteratur behøver ekstra dokumentation for at understøtte ægtheden.

2. Lovhjemmel

Værdistigninger og værditab på det underliggende formuegrundlag medregnes som hovedregel ikke ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst, jf. SL § 5 stk. 1 litra a. Som undtagelse hertil medregnes bl.a. dog fortjeneste og tab på aktier ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst ud fra reglerne i aktieavancebeskatningsloven, jf. ABL § 1, stk. 1 og ABL § 6. Udbytte til aktionærer og anpartshavere er som hovedregel skattepligtige efter SL § 4, stk. 1 og LL § 16A, stk. 1.

2.1. Hovedtermer i den gamle lov

Lovhenvvisninger i dette afsnit er til loven gældende, til og med Lov nr. 525 af 12. juni 2009 træder i kraft.

I loven gældende til og med indkomståret 2009 har skattepligten været afhængig af ejertiden på aktier, såfremt der ikke var tale om næringsaktier. Såfremt aktierne var ejet i 3 år eller mere, har avance ved afståelse af disse været skattefri, ligesom tab ikke har været fradragsberettiget, jf. ABL § 9, stk. 1. Var aktierne derimod ejet i under 3 år var avance ved afståelse skattepligtig og tab var modregningsberettiget i avancer fra aktier ejet under 3 år, jf. ABL § 8, stk. 1.

Hvis aktierne var købt over flere omgange, så blev ejertiden fastsat ud fra FIFO-princippet, jf. ABL § 5, stk. 1. FIFO-princippet vil blive beskrevet nærmere i afsnit 5 beskatning. Aktierne blev som hovedregel beskattet efter realisationsprincippet, hvilket går ud på, at aktieavancen bliver beskattet, når den realiseres. Dette vil ligeledes blive beskrevet nærmere i afsnit 5 beskatning.

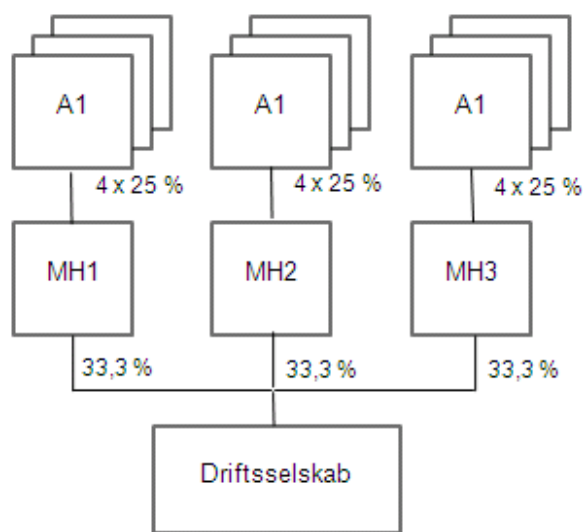
Udbytte modtaget fra et selskab, hvor aktionæren/anpartshaveren ejede eller havde ejet mindst 10 % var udbytte skattefrit jf. SEL § 13, nr. 2, såfremt følgende betingelser var opfyldt:

- Selskabet skulle eje mindst 10 % i en sammenhængende periode på 1 år
- Det udloddende selskab skulle være hjemmehørende i en stat, der var medlem af EU, EØS, Færøerne eller Grønland.

Såfremt ovenstående betingelser ikke var opfyldt, var det modtagende selskab skattepligtig af udbyttet, men der skulle kun medregnes 66 % af udbyttet i opgørelsen af den skattepligtige indkomst, jf. SEL § 13, stk. 3.

Når der kigges på, om ejerandelen var over eller under 10 %, var det den direkte ejerandel, som var gældende. Dvs. her skulle der kigges på ejerandelen i det underliggende selskab. På denne måde var det muligt at konstruere sig ud af kravet på de 10 %, hvis der f.eks. var mange ejere.

Her ses 12 personer, som hver har stiftet et selskab, hvor de indirekte ejer et driftsselskab sammen. For at undgå beskatning af udbytte har de stiftet 3 MH-selskaber, således at de hver ejer 25 % af mellemholdingselskaberne, som igen hver ejer 33,33 % af driftsselskabet. På denne måde har de omgået kravet om ejerandel på 10 %. Såfremt de ikke havde stiftet mellemholdingselskaber og ejet driftsselskabet direkte, ville de hver have haft en ejerandel på 8,33 %, hvorved kravet på 10 % ikke var opfyldt, og udbyttet havde derved været skattepligtigt.



Figur 2a

2.2. Tankerne bag lovforslag 202

Den 22. april 2009 fremsatte skatteministeren et forslag til ændring af aktieavancebeskatningsloven og forskellige andre love. I fremsættelsestalen blev der lagt vægt på, at der med forslaget skulle ske en harmonisering af den skattemæssige behandling af selskabers udbytte og avancer på aktier.

Dette skulle gøres ved at dele aktier op i aktiekategorier og gøre beskatningen uafhængig af ejertiden, men derimod afhængig af ejerskabet. Aktierne deles op i 3 grupper alt efter ejerandel:

- Datterselskabsaktier
- Koncernselskabsaktier
- Porteføljeaktier

Forslaget gik på, at udbytte, avancer og tab vedrørende datter- og koncernselskabsaktier skulle være skattefrie, imens de for porteføljeaktier ville være skattepligtige.

Yderligere blev der i fremsættelsestalen foreslået, at der som hovedregel skulle indføres lagerbeskatning af børsnoterede porteføljeaktier. Lagerbeskatningen skulle ske på grundlag af aktiernes handelsværdier. For unoterede porteføljeaktier skulle der indføres valgfrihed mellem lagerprincippet og realisationsprincippet, dog ville tab være kildeartsbegrænsede, såfremt der vælges beskatning efter realisationsprincippet.

2.2.1. 1. behandling af L202 fremsat den 22. april 2009

Dette afsnit vil tage udgangspunkt i det oprindelige lovforslag vedrørende ændring af aktieavancebeskatningsloven og forskellige andre love. Vi vil her beskrive de paragraffer i Lovforslag 202, som vi vil behandle, og som er relevante for vores opgave.

Alle paragrafhenvvisninger vil, medmindre andet er angivet, være til lovforslagets paragraffer.

Lovforslag 202 - 1. behandling	
§1 :	Omhandler ændringer i aktieavancebeskatningsloven, herunder beskatning efter aktiekategorier samt værnsregel mod omvendte juletræer.
nr. 6:	I denne paragraf indføres opdelingen i aktiekategorier, som indsættes i følgende 2 paragraffer i ABL:
	ABL § 4A stk. 1: Definition af datterselskabsaktier, herunder krav om ejerandel på mindst 10%. stk. 2: Betingelse om, at datterselskabet er omfattet af SEL § 1, stk. 1 eller er hjemme-hørende i en stat, hvor Danmark har fælles beskatningsordning. stk. 3: Værnsregel mod omvendte juletræer, herunder betingelser omkring: 1) moderselskabets primære funktion 2) moderselskabet ikke udøver reel økonomisk virksomhed vedrørende aktiebesiddelsen 3) mere end 50 % af aktiekapitalen i moderselskabet direkte eller indirekte ejes af selskaber, der ikke ville kunne modtage udbytter skattefrit ved direkte ejerskab, jf. selskabsskattelovens SEL § 1 eller §2, stk. 1, litra a
	ABL § 4B stk. 1: Definition af koncernselskabsaktier, herunder krav om sambeskatning efter SEL § 31 stk. 2: Værnsregel mod omvendte juletræer, herunder betingelser, jf. ABL § 4A stk. 3: Afgrænsning af omfattede værdipapirer
nr. 9:	I denne paragraf afskaffes den tidligere overskrift i ABL § 8 "Aktier ejet i mindre end 3 år" og i stedet indsættes overskriften "Datterselskabsaktier og koncernselskabsaktier.
nr. 10:	I denne paragraf afskaffes de tidligere §§ 8 -11 i ABL og i stedet indsættes følgende ved-rørende skattepligt på avancer og tab ved afståelse af aktier:
	ABL § 8 stk. 1: Skattepligt af avancer og tab ved afståelse af datter- og koncernselskabsaktier
	ABL § 9 stk. 1: Skattepligt af avancer på aktier der ikke er omfattet af § 8, porteføljeaktier stk. 2: Fradragsret ved tab ved beskatning efter lagerprincippet, jf. ABL § 23, stk. 5 stk. 3: Fradragsret ved tab ved beskatning efter realisationsprincippet, jf. ABL § 23 stk. 6 stk. 4: Begrænsning af modregning af tab på realisationsbeskattede aktier, herunder skifte til beskatning efter lagerprincippet.
nr. 30:	ABL § 23 stk. 5: HR, Beskatningsprincip for porteføljeaktier stk. 6: U, Beskatningsprincip for unoterede porteføljeaktier
§1 : nr. 45:	I denne paragraf indsættes ABL § 33A vedrørende skift af skattemæssig status mellem de 3 aktiekategorier:
	ABL § 33A stk. 1: Afståelsessum og anskaffelsessum på aktier, der skifter skattemæssig status stk. 2: Definition af et skattemæssigt statusskift

Skema 2b

Lovforslag 202 - 1. behandling, fortsat		
§1 :	nr. 55:	I denne paragraf ændres ordlyden af ABL § 43, som vedrører overgangsregler i forbindelse med opgørelse af gevinster og tab efter ABL § 26, realisationsprincippet:
		ABL § 43 stk. 1: Hvilke aktier skal der ses bort fra ved opgørelse af avancer og tab? stk. 3: Hvordan behandles fradragsberettigede uudnyttede tab, herunder fremførselsret og begrænsningsregler?
§9 :	Omhandler ændringerne i kildeskatteloven, herunder ændring i beskatning af udbytte fra porteføljeaktier.	
	nr. 6: nr. 7:	Omhandler beskatningsprocenten på udbytter: KSL § 65 stk. 7: ændres beskatningsprocenten på udbytter fra porteføljeaktier fra 16,5 % til 25 %. stk. 8: ændres beskatningsprocenten på udbytter fra porteføljeaktier fra 16,5 % til 25 %.
§14 :	Omhandler ændringer i selskabsskatteloven, herunder hvornår selskaber er skattepligtige af udbytter, avancer og tab på aktier.	
	nr. 21:	I denne paragraf fastsættes udbytteudlodningen: SEL § 13 stk. 2: 3. punktum: Hvornår kan aktionæren/anpartshaveren modtage skattefrit udbytte fra datter- og koncernselskabsaktier?
§22 :	Omhandler lov om ændringernes ikrafttræden	
		stk. 1: Loven træder i kraft ved bekendtgørelse i Lovtidende stk. 2: Loven har virkning fra og med indkomståret 2010, dog har loven ikke virkning på aktier, som er afstået inden den 22. april 2009. stk. 5: § 9 har virkning på udbytter udloddet fra og med den 1. januar 2010. stk. 9: Beskatning af porteføljeaktier anvendes følgende værdier ved begyndelse af indkomståret 2010: 1) Den skattemæssige anskaffelsessum, hvis aktierne ved begyndelsen af indkomståret 2010 har været ejet i mindre end 3 år, såfremt denne er større end handelsværdien. Hvis anskaffelsessummen er større end handelsværdien, skal anskaffelsessummen nedsættes med de modtagne udbytter, som selskabet i ejertiden ikke har skulle indregne i den skattepligtige indkomst. Nedsættelsen kan maksimalt udgøre forskellen mellem anskaffelsessummen og handelsværdien. 2) For aktier ejet i 3 år eller mere ved anvendes handelsværdien. stk. 19: Værdien af aktierne nævnt i stk. 9 selvangives og udgør en del af skatteansættelsen for indkomståret 2010.

Skema 2b

Ovenstående var en gennemgang af lovforslaget, som det blev fremsat til 1. behandling. Efter at forslaget var fremsat, blev der stillet flere spørgsmål til ministeren. For at følge udviklingen i lovforslaget har vi gennemgået og udvalgt spørgsmål 1 og spørgsmål 28, som vi har fundet særligt relevante. Endvidere har vi fundet bilag 62 med kommentar fra SmallCap særlig relevant.

2.2.1.1. Spørgsmål 1 til ministeren vedrørende 1. behandling af L202¹

I spørgsmål 1 til L202 bliver ministeren spurgt til overgangsreglerne i forbindelse med indførelse af lagerbeskatning på børsnoterede aktier. Dette spørgsmål går på de forslåede regler i L202 § 22 stk. 9, som siger, at indgangsværdien for en børsnoteret aktie ejet i 3 år eller mere er handelsværdien.

Aktierne er anskaffet for i alt kr. 500.000 og er ejet i 3 år eller mere. Handelsværdi primo indkomståret 2010 udgjorde kr. 200.000, hvorefter handelsværdi ultimo indkomståret 2010 er steget til kr. 400.000.

I spørgsmålet er der gengivet følgende eksempel:

Anskaffelsessum	500.000
Handelsværdi primo indkomstår 2010	200.000
Handelsværdi ultimo indkomstår 2010	400.000
Til lagerbeskatning	<u>200.000</u>
Skat heraf, 25 %	<u>50.000</u>

Ministeren bliver ud fra ovenstående eksempel spurgt til, om der ikke i denne situation vil ske beskatning af en fiktiv avance på kr. 200.000, selvom selskabet reelt har tabt kr. 100.000 på investeringen. Yderligere bliver der spurgt om, hvordan denne beskatning harmoniserer med de generelle skatteretlige principper.

Til dette svarer ministeren:

Indførelsen af denne beskatning skal ses som en finansiering af skattelettelserne på personskatteområdet. Porteføljeaktier ejet i 3 år eller mere ved begyndelsen af indkomstår 2010 ville ikke være skattepligtige/fradragsberettigede, såfremt de havde solgt aktierne i indkomståret 2009, og på denne måde mener ministeren ikke, at der vil ske beskatning af en fiktiv avance. Såfremt situationen havde været anderledes, og handelsværdien primo indkomstår 2010 havde været højere end anskaffelsessummen, og handelsværdien ultimo var faldet, ville selskabet også kunne opnå fradrag for et fiktivt tab. Dette medfører en symmetrisk behandling af behandlingen af gevinster og tab.

2.2.1.2. Spørgsmål 28 til ministeren vedrørende 1. behandling af L202²

Spørgsmål 28 til L202 bliver ministeren spurgt til, hvorledes overgangsreglerne virker på baggrund af gennemsnitsmetoden. Dette spørgsmål går igen på L202 § 22, stk. 9 og overgangsreglerne i forbindelse med overgangen til beskatning ud fra aktiekategori mod den tidligere beskatning ud fra ejertid.

Selskabet har anskaffet aktier over 2 omgange, herunder 1.000 stk. i 2006 og 1.000 stk. i 2009, hvorfor der både er tale om aktier ejet i 3 år eller mere og aktier ejet under 3 år. Indgangsværdien er, jf. § 22, stk. 9, forskellig for de 2 aktieposter. For aktier ejet i 3 år eller mere anvendes handelsværdien. For aktier ejet i

¹ Se hele spørgsmål 1 i bilag 12

² Se hele spørgsmål 28 i bilag 13

mindre end 3 år anvendes den højeste værdi af den skattemæssige anskaffelsessum og handelsværdien. Selskabet sælger i 2010 hele puljen af aktier til kurs 130.

Spørgsmålet kan illustreres ved følgende eksempel:

Aktiebeholdning

Købt År	Stk.	Anskaf. sum	Anskaf. sum, gns/stk	Børskurs pr. stk
2006	1.000	300.000	300	
2009	1.000	100.000	100	
	2.000	400.000	200	120

Indgangsværdi primo indkomstår 2010

Aktier anskaffet i 2006, til børs	120
Aktier anskaffet i 2009, til gns. anskaffelsessum	200

Salg i 2010 af 2.000 aktier til kurs 130

Købt År	Stk.	Indgangs værdi	Salgs- sum	Børskurs pr. stk
2006	1.000	120.000	130.000	10.000
2009	1.000	200.000	130.000	-70.000
	2.000	320.000	260.000	-60.000

Der bliver her spurgt til, om ministeren ikke synes, at det er mærkeligt, at der i denne situation beskattes en avance på kr. 10.000, som reelt set var et tab på kr. 170.000 og gives fradrag for kr. 70.000, som reelt set var en avance på kr. 70.000, såfremt avancen var beregnet på anskaffelsessummer i stedet for indgangsværdier. Endvidere bliver der spurgt til, om det ikke virker mærkeligt, at det tab, der før har været et kildeartsbestemt tab, nu kan modregnes i hele den skattepligtige indkomst.

Til dette svarer ministeren:

Opgørelsen af tabet er opgjort korrekt i eksemplet. Det er en konsekvens af gennemsnitsmetoden, at avancer og tab ikke opgøres på baggrund af den reelle anskaffelsessum. Såfremt der anvendes beskatning efter lagerprincip, kan tabet fradrages i hele selskabets skattepligtige indkomst. Såfremt der anvendes beskatning efter realisationsprincip, kan tabet kun fradrages i avancer på aktier beskattet efter realisationsprincippet.

Det kan herved konkluderes, at der i første lovforslag ikke var taget højde for beskatning af fiktive avancer og fradrag for fiktive tab.

2.2.1.3. Kommentar fra SmallCap vedrørende L202³

I L202 bilag 62 kommenterer SmallCap følgende:

- **Lagerbeskatning og likviditetskrav:**

Indførsel af lagerbeskatning strider mod de gældende grundlæggende principper i skattelovgivningen, samt at lagerbeskatning vil medføre uoverstigelige likviditetskrav.

Til dette svarer ministeren:

Ministeren finder ikke, at lagerbeskatningen skaber urimelige krav til likviditeten. Børsnoterede aktier er likvide aktiver og let omsættelige, og derfor kan selskabet hurtigt skaffe likviditet til at betale skatten. Yderligere siger ministeren, at selskabet også har fradrag for tab, og på denne måde forbedres likviditeten.

- **Fjernelse af 3-årsreglen:**

Fjernelse af 3-årsreglen strider imod de gældende grundlæggende principper i skattelovgivningen

Til dette svarer ministeren:

Ved at fjerne 3-årsreglen vil der blive skabt en mere logisk og ensartet beskatning af porteføljeaktier. Yderligere skal forslaget ses som et ønske om mere ensartet beskatning af kapitalanbringelse. Investering i porteføljeaktier kan bedst sammenlignes med kapitalanbringelse. I en lille åben økonomi som den danske vil afkastet på aktier justeret for risikopræmien være sidestillet med afkastet på obligationer. Derfor skal indkomst fra porteføljeaktier sidestilles med renter, som er skattepligtige for selskabet.

Lagerbeskatningen skal desuden ses i den sammenhæng, at der gives løbende fradrag for urealiserede kurstab, hvilket bliver sidestillet med renteudgifter, som selskaber kan få fradrag for. Ministeren afviser, at fjernelse af 3-årsreglen og indførsel af aktiekategorier strider imod de gældende grundlæggende principper i skattelovgivningen. Dette begrundes med, at grænsen på 10 % er hentet fra EU's moder-/datterselskabsdirektiv. Formålet med direktivet er at undgå dobbeltbeskatning i flere selskabsled.

- **Indgangsværdier:**

Indgangsværdierne anses for at være urimelige. De foreslår derfor, at aktier erhvervet før den 22. april 2009 behandles efter hidtidige regler.

Til dette svarer ministeren:

Indgangsværdierne er baseret på, at porteføljeaktier vil være skattepligtige ved realisation i indkomståret 2010. For aktier ejet under 3 år vil indgangsværdien som udgangspunkt være den

³ Se hele kommentaren til henvendelsen fra SmallCap i bilag 14

skattepligtige anskaffelsessum. For aktier ejet i 3 år eller mere vil indgangsværdien være handelsværdien ved begyndelsen af indkomståret 2010, og på denne måde vil der ikke ske beskatning af avancer og tab, der har været skattefrie frem til indkomståret 2010. *Dog kan ministeren godt se, at der i indkomståret 2010 og frem vil ske beskatning af fiktive avancer, hvorfor han vil fremsætte et ændringsforslag, da han finder beskatningen urimelig.*

Det er bl.a. ud fra ovenstående henvendelse, at der i den vedtagne lov er sket ændring af L202 § 22, stk. 9⁴. Ændringen vil blive beskrevet i nedenstående afsnit.

2.3. L202 som vedtaget ved 3. behandling den 25. maj 2009

Vi vil i dette afsnit se på, hvilke ændringer der har været fra lovforslagets første behandling til den endelige vedtagne lov. Vi har i nedenstående oversigt kun gengivet de paragraffer, hvor der er sket ændringer i forhold til oversigten over L202's 1. behandling.

Lovforslag 202 - 3. behandling		
§1 :	Omhandler ændringer i aktieavancebeskatningsloven, herunder beskatning efter aktiekategorier samt værnsregel mod omvendte juletræer.	
	nr. 6:	I denne paragraf indføres opdelingen i aktiekategorier, som indsættes i følgende 2
		ABL § 4A stk. 3: Værnsregel mod omvendte juletræer, herunder betingelser omkring: 3) mere end 50% af aktiekapitalen i moderselskabet ejes direkte eller indirekte af selskaber omfattet af SEL § 1 eller §2, stk. 1, litra a, der ikke ville kunne modtage skattefrie udbytter ved direkte ejerskab i det enkelte datterselskab 4) aktierne i moderselskabet ikke er børsnoteret
§22 :	Omhandler lov om ændringernes ikrafttræden	
		stk. 9: Indførsel af nettokurstabskonto og ændring af indgangsværdier

Skema 2c

Den store ændring i loven er, at der i den vedtagne lov er indført en nettokurstabskonto, som skal opgøres ved begyndelsen af indkomståret 2010. Nettokurstabskontoen skal modvirke, at der sker beskatning af fiktive avancer og fradrag for fiktive tab på porteføljeaktier. Nettokurstabskontoen er indført som løsning til kommentaren fra SmallCap i bilag 62. Indgangsværdien var jf. 1. behandling handelsværdien. Dette er ændret således, at der også er mulighed for at anvende den skattemæssige anskaffelsessum.

Der er i forbindelse med værnsreglen imod omvendte juletræer ændret i lovteksten således ABL § 4, stk. 3 der nu er specificeret, at det er det direkte ejerskab i det enkelte datterselskab, der skal vurderes. Endvidere er der indført en regel om, at såfremt moderselskabet er børsnoteret, så vil værnsreglen aldrig kunne gøre sig gældende.

Ovenstående ændringer, jf. oversigter over L202's 1. og 3. behandling vil blive behandlet i de følgende afsnit.

⁴ Se hele L202 § 22, stk. 9 i bilag 17

3. De nye aktiekategorier

Ved den nye aktieavancebeskatningslov har vi fået 3 nye aktiekategorier som tidligere nævnt i afsnit 2. I indkomståret 2009 var det ejertiden, som var afgørende for, om aktieavance var skattefri eller –pligtig. Ejertiden afløses fra indkomståret 2010 af en sondring mellem datterselskabsaktier, koncernselskabsaktier og porteføljeaktier.

De tre nye aktiekategorier behandles hver for sig i de 3 efterfølgende afsnit.

3.1. ABL § 4 a, Datterselskabsaktier

Hovedreglen og definitionen af datterselskabsaktier følger af ABL § 4a, stk. 1:

- Ved datterselskabsaktier forstås aktier, som ejes af et selskab, der ejer mindst 10 % af aktiekapitalen i datterselskabet.

Ejerforholdet illustreres i figur nr. 3.a:



Figur 3a

3.1.1. Krav og betingelser for datterselskabsaktier

1. Datterselskabsaktier omfatter, jf. ABL § 4a, stk. 4. ikke konvertible obligationer og tegningsretter til konvertible obligationer. Disse indgår ligeledes heller ikke i opgørelsen af, om aktiebesiddelsen udgør 10 % eller mere⁵
2. Jf. ABL § 4, stk. 2, er det en betingelse, at datterselskabet er omfattet af SEL § 1, stk. 1, nr. 1, 2, 2e eller 2f. Det betyder, at der skal være tale om selskaber som er skattepligtige og hjemmehørende i Danmark, herunder registrerede aktie- og anpartsselskaber. Datterselskabsaktierne omfatter således ikke skattefrie enheder og selskaber, hvor beskattningen sker af en procentdel af formuen, herunder f.eks. andelsforeninger. Såfremt der er tale om et udenlandsk datterselskab er det en betingelse, at beskattningen af udbytte skal frafalde eller nedsættes efter bestemmelserne i moder-/datterselskabsdirektivet eller efter bestemmelserne i en dobbeltbeskatningsoverenskomst.
3. Jf. ABL § 8, skal gevinst og tab ved afståelse af datterselskabsaktier som hovedregel ikke medregnes ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst, dvs., gevinst ved afståelse er skattefri, ligesom et tab ikke kan fradrages. Beskatning af avancer og tab vil blive behandlet i afsnit 5.
4. Jf. SEL § 13, stk. 1, nr. 2, er udbytte fra datterselskabsaktier skattefrit. Beskatning af udbytte vil blive behandlet i afsnit 6.
5. Som følge af skattefriheden, herunder ophævelse af ejertidskravet for såvel skattefrit udbytte som skattefrit salg af datterselskabsaktier, følger herefter af ABL § 4a, stk. 3 en ny værnsregel.

⁵ Kilde: Bemærkninger til L202

Skattefrihed ved afståelse vil blive behandlet i afsnit 5. Værnsreglen er en undtagelse til hovedreglen på de 10 % ejerskab, som kan medføre, at datterselskabsaktierne rent faktisk ikke er datterselskabsaktier men porteføljeaktier. Porteføljeaktier er behandlet i afsnit 3.3. Formålet⁶ med værnsreglen at forhindre at 10 % ejerkravet omgås ved at lave de såkaldte "omvendte juletræer"⁷. Selve værnsreglen imod omvendte juletræer vil blive behandlet i afsnit 4.

3.2. ABL § 4 b, Koncernselskabsaktier

Hovedreglen og definitionen af koncernselskabsaktier følger af ABL § 4b, stk. 1:

1. Ved koncernselskabsaktier forstås aktier, hvor ejeren og det selskab, hvori der ejes aktier er sambeskattede efter SEL § 31 eller *kan* sambeskattes efter SEL § 31a.
2. Ved koncernselskabsaktier forstås desuden aktier, hvor en fond m.v. og det selskab, hvor der ejes aktier er koncernforbundne, jf. selskabsskattelovens § 31c, og hvor selskabet *kan* indgå i en sambeskatning.

Et eksempel på koncernselskabsaktier er illustreret i figur 3b samt tilhørende eksempel.

3.2.1. Ad definition nr. 1

For at finde ud af om der er tale om koncernselskabsaktier efter definition nr. 1, skal selskabet være opmærksom på 2 aspekter. Der skal jf. definitionen, enten være tale om selskaber som indgår i en dansk sambeskatning eller selskaber som *kan* indgå i en international sambeskatning.

3.2.1.1. SEL § 31, tvungen national sambeskatning

Jf. definitionen er det en betingelse for koncernselskabsaktierne, at datterselskabet kan indgå i en sambeskatning. Derfor vil vi først se på, hvad er afgørende for, hvornår der sker sambeskatning.

Svaret finder vi i SEL § 31, stk. 1, hvor det fremgår at følgende *koncernforbundne* selskaber skal indgå i tvungen national sambeskatning:

- Skattepligtige selskaber som er hjemmehørende her i landet, herunder
 - Indregistrerede aktieselskaber, herunder A/S, ApS
 - Andre selskaber, i hvilke ingen af deltagerne hæfter personligt for selskabets forpligtelser, og som fordeler overskuddet i forhold til deltagernes i selskabet indskudte kapital

Koncernforbundne selskaber, er selskaber som på noget tidspunkt i indkomståret har tilhørt en koncern. Den nye koncerndefinition findes i SEL § 31C, stk. 1, og er i overensstemmelse med definitionen herpå i ÅRL.

⁶ Kilde: Bemærkninger til L202

⁷ Se figur 2a for eksempel på et "omvendt juletræ"

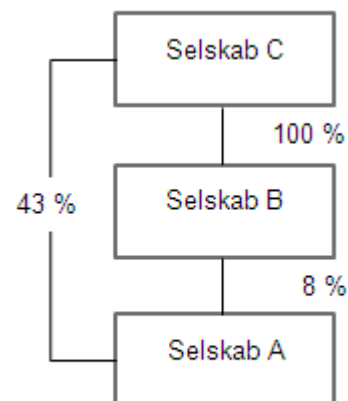
Ved vurderingen af koncernforbindelsen skal betingelserne i SEL § 31C⁸, stk. 2-6 være opfyldt. Såfremt det er tilfældet, at flere selskaber opfylder et eller flere af kriterierne i stk. 2-6, er det alene det selskab, som faktisk udøver den bestemmende indflydelse over selskabets økonomiske og driftsmæssige beslutninger, der anses for at være moderselskab.

Formodningsreglen i koncerndefinitionen er, at et moderselskab har bestemmende indflydelse, hvis det ejer flertallet af stemmerettighederne i datterselskabet. Som noget nyt er der imidlertid åbnet mulighed for, at moderselskabet kan tilbagevise formodningen, hvis det kan bevises, at det på grund af f.eks. stemmeretsbegrænsninger rent faktisk ikke har bestemmende indflydelse alligevel.⁹

Vi antager herefter, at der ikke er indgået en aftale som gør at stemmerne ikke svarer overens med ejer procenten, herunder at der heller ikke er oprettet aktieklasser med forskellig stemmevægt mv.

Eksempel på koncernselskabsaktier¹⁰

Vi har her en koncern som består af tre selskaber. Selskab C ejer 100 % af Selskab B, imens Selskab B ejer 8 % af Selskab A. Derudover ejer Selskab C 43 % direkte i Selskab A. Selskaberne C og B er sambeskattede som følge af ejerskabet på 100 %. C's aktier betegnes derfor som koncernselskabsaktier.



Figur 3b

Selskab C ejer indirekte 8 % og direkte 43 % i Selskab A. Det giver et samlet ejerskab på 51 %. Det betyder, at alle tre selskaber skal sambeskattes, idet at Selskab C og Selskab B tilsammen besidder mere end 50 % af stemmerne i Selskab A. B's aktier i A vil således betegnes som koncernselskabsaktier.

Vi kan konkludere, at koncernselskabsaktier er aktier, hvor ejeren og det selskab, hvori der ejes aktier, er sambeskattede eller kan sambeskattes. Det medfører, jf. ovenstående eksempel, at aktier i et selskab, hvor ejerandelen er mindre end 10 %, kan være koncernselskabsaktier, hvis blot der er tale om sambeskatning.

3.2.1.2. SEL § 31A, international sambeskatning

Det ultimative moderselskab kan vælge, Selskab C i ovenstående eksempel, om sambeskatningen for de danske koncernforbundne selskaber ligeledes skal gælde for alle koncernforbundne udenlandske selskaber. Der skal også her være tale om selskaber, hvor ingen af deltagerne hæfter personligt for selskabets forpligtelser, og som fordeler overskuddet i forhold til deltagerens indskudte kapital. Tilvalget gælder tillige alle faste driftssteder og faste ejendomme, der er beliggende i udlandet og som tilhører de sambeskattede danske og udenlandske selskaber. Det er således frivilligt for koncernforbundne selskaber at indgå i

⁸ Se bilag 15, SEL § 31C

⁹ Kilde: Inspi 39. årgang, nr. 7/8, 2009 – Skattemæssige forhold og ny selskabslov

¹⁰ Kilde: TfS 2009, 833 – artikel om selskabers aktieavancer efter skattereformen

international sambeskatning. Koncernforbindelsen defineres på samme måde som ved national sambeskatning efter SEL § 31.

3.2.2. Ad definition nr. 2

Jf. SEL § 1, stk. 1 er fonde ikke nævnte som et skattesubjekt, og indgår derfor ikke i kredsen af selskaber som kan indgå i en sambeskatning, men jf. SEL § 31c, stk. 2, kan en fond være moderselskab og indgå i en koncern, hvis den opfylder samme betingelser for koncernforbindelse som selskabet under definition nr. 1.

Definition nr. 2 har derfor til formål at omfatte alle de datterselskaber, koncernselskabsaktier, som ejes af fonde som ikke er skattesubjekter, og derfor ikke er omfattet af definition nr. 1 som jo går på muligheden for sambeskatning for hele koncernen inklusive moderselskabet.

Vi har ikke behandlet denne definition yderligere idet vi har afgrænset os fra fonde.

3.2.3. Krav og betingelser for koncernselskabsaktier:

1. Koncernselskabsaktier omfatter, jf. ABL § 4b, stk. 3. ikke konvertible obligationer og tegningsretter til konvertible obligationer.
2. Jf. ABL § 8, skal gevinst og tab ved afståelse af koncernselskabsaktier som hovedregel ikke medregnes ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst, dvs., gevinst ved afståelse er skattefri, ligesom et tab ikke kan fradrages. Beskatning af avancer og tab vil blive behandlet i afsnit 5.
3. Ligesom for datterselskabsaktierne gælder også SEL § 13, stk. 1, nr. 2 for koncernselskabsaktierne. Det vil sige, at udbytte er skattefrit. Beskatning af udbytte vil blive behandlet i afsnit 6.
4. Som følge af skattefriheden, herunder ophævelse af ejertidskravene for såvel skattefrit udbytte som skattefrit salg af koncernselskabsaktier, følger ligeledes her, at den samme værnsregel, som er gældende for datterselskabsaktierne, også omfatter koncernselskabsaktierne. Skattefriheden ved afståelse er behandlet i afsnit 5 og beskatning af udbytte i afsnit 6. Værnsreglen er her en undtagelse til hovedreglen om, at selskabet blot skal kunne indgå i sambeskatning. Værnsreglen kan tillige medføre, at koncernselskabsaktierne rent faktisk ikke er koncernselskabsaktier men datter- eller porteføljeaktier. Porteføljeaktier er behandlet i afsnit 3.3. Selve værnsreglen imod omvendte juletræer vil blive behandlet i afsnit 4.

3.3. ABL § 9, Porteføljeaktier

Porteføljeaktier bliver ikke positivt defineret i lovteksten i lighed med datter- og koncernselskabsaktier. Vi må derfor udlede følgende ved hjælp af ABL § 9, stk. 1 samt ABL § 8, stk. 1:

ABL § 9, stk. 1: Det fremgår heraf, at gevinst på aktier, der ikke er omfattet af § 8, medregnes ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst.

ABL § 8, stk. 1: Gevinst og tab ved afståelse af datter- og koncernselskabsaktier medregnes ikke ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst.

Det må alt andet lige betyde, at porteføljeaktier ikke opfylder betingelserne for hverken at være datter- eller koncernselskabsaktier. Jf. ABL § 9, skal aktieavancer og tab ved afståelse af porteføljeaktier derfor medregnes ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst, da porteføljeaktier ikke er omfattet af ABL § 8. Porteføljeaktierne opfylder ikke betingelsen i SEL § 13, stk. 1, nr. 2 om skattefrit udbytte. Beskatning af aktieavancer vil blive behandlet i afsnit 5 og udbytte i afsnit 6,

Porteføljeaktier omfatter ikke egne aktier samt aktier eller investeringsbeviser i investeringsselskaber, herunder formueplejeselskaber og udenlandske investeringsforeninger

3.4. Delkonklusion

Vi har nu set på de 3 nye aktiekategorier, herunder definitionerne på portefølje-, datter- og koncernselskabsaktier. Vi har været gennem hovedreglerne, herunder behandlet betingelser og krav for at en aktie tilhører den ene kategori frem for en anden.

Vi har fundet, at fælles for datter- og koncernselskabsaktierne er, at de jf. ABL § 8 er omfattet af skattefrihed. Som følge af skattefriheden følger der ligeledes en undtagelse til hovedreglen om, at 10 % ejerskab er fyldestgørende for at være omfattet af skattefrihed. Undtagelsen i loven, kaldet værnsregel imod omvendte juletræer, kan i værste tilfælde medføre, at aktien bliver omfattet af skattepligt efter ABL § 9. Værnsreglen imod omvendte juletræer, som efter ABL § 4a gør sig gældende i forbindelse med datter- og koncernselskabsaktier vil blive behandlet i afsnit 4.

Dette kan opsummeres således:

0 - 9 %	10 % eller mere	Mulighed for sambeskatning
Porteføljeaktier	Datterselskabsaktier	Koncernselskabsaktier
HR: Porteføljeaktier er aktier i selskaber som ikke er datter- eller koncernselskabsaktier.	HR: Ved datterselskabsaktier forstås aktier, som ejes af et selskab, der ejer mindst 10 % af aktiekapitalen i datterselskabet.	HR: Ved koncernselskabsaktier forstås aktier, hvor ejeren og det selskab, hvori der ejes aktier er sambeskattede eller kan sambeskattes.
U: Ingen	U: Værnsregel imod omvendte juletræer i ABL § 4A, stk. 3 - er behandlet i særskilt afsnit 4.	

Skema 3c

4. Omvendte juletræer

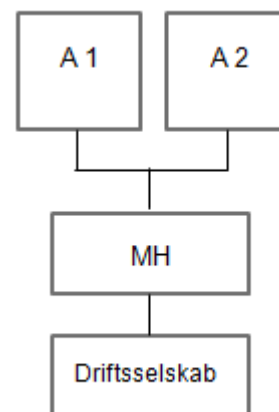
Som følge af skattefriheden, herunder ophævelse af ejertidskravene for såvel skattefrit udbytte som skattefrit salg af datter- og koncernselskabsaktier, blev der, som nævnt i afsnit 3, i forbindelse med ændringen af aktieavancebeskatningsloven indført en værnsregel imod de såkaldte omvendte juletræer.

Ved et omvendt juletræ forstås en koncernstruktur, hvor der ligger et eller flere niveauer af mellemholdingselskaber mellem driftsselskabet og den ultimative selskabsaktionær.

Et simpelt eksempel på et omvendt juletræ kan ses i figur 4a:

De omvendte juletræer har indtil indkomståret 2010 kunne bruges til at opnå ejerskab på 10 %, således, at f.eks. udbytte har været skattefrit.

Værnsreglen skal forhindre, at koncerner kan omgå 10 %-kravet ved at strukturere sig ud af det. Omgåelsen kan f. eks. gøres ved at flere porteføljeaktionærer lægger deres aktier i et fælles holdingselskab, som ejer 100 % af aktierne i et driftsselskab, hvorefter den enkelte porteføljeaktionær ejer mere end 10 % i det fælles mellemholdingselskab.



Figur 4a

Værnsreglen vil ramme både eksisterende og fremtidige koncernstrukturer. I fremtidige koncernstrukturer har aktionærerne mulighed for at indrette koncernstrukturen bedst muligt i forhold til værnsreglen. Mange eksisterende koncerner vil også blive ramt af værnsreglen. Dette til trods for at aktionærerne i de eksisterende koncerner har disponeret i overensstemmelse med gældende regler samt praksis fra skattemyndighederne, hvor man har accepteret, at kravet i SEL § 13 opfyldes ved at etablere mellemholdingselskaber. Aktionærer i eksisterende koncernstrukturer bliver nu nødsaget til at foretage omstruktureringer af koncernen for ikke at blive ramt af uhensigtsmæssige overgangsbestemmelser i den nye aktieavancebeskatningslov¹¹.

Som hovedregel er der tale om datterselskabsaktier, når ejerskabet er på 10 % eller mere. Der er som hovedregel tale om koncernselskabsaktier¹², når selskabet indgår i sambeskatning.

Hertil kommer den omfattende undtagelse, herefter kaldt værnsreglen¹³, som kan gøre, at både datter- og koncernselskabsaktier rent faktisk er porteføljeaktier. Som nævnt i afsnit 3, følger det af ABL § 4a samt ABL § 4b, at værnsreglen er gældende både for datter- og koncernselskabsaktier. Selve værnsreglen findes i ABL § 4a.

¹¹ Kilde: Bilag 41 til L202

¹² Se definition af aktiekategorier i afsnit 3

¹³ Dette gælder kun i afsnit 4. Andetsteds vil værnsreglen blive benævnt som "værnsreglen imod omvendte juletræer"

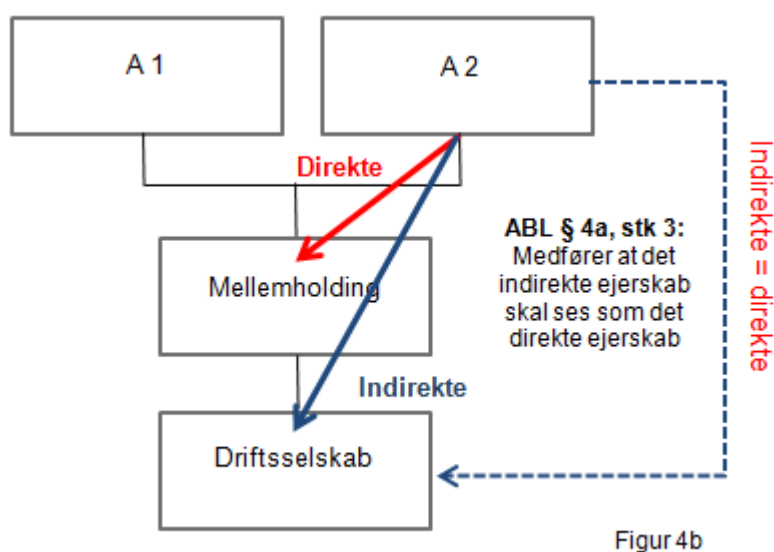
4.1. Værnsregel, ABL § 4A, stk. 3¹⁴

Datter- og koncernselskabsaktier anses for ejet *direkte* af moderselskabets selskabsaktionærer, når følgende 4 betingelser alle er opfyldt:

1. Når moderselskabets *primære* funktion er ejerskab af datterselskabsaktier og koncernselskabsaktier
2. Når moderselskabet ikke udøver *reel økonomisk* virksomhed vedrørende aktiebesiddelsen
3. Når mere end 50 % af aktiekapitalen i moderselskabet *direkte* eller *indirekte* ejes af selskaber omfattet af SEL § 1 eller § 2, stk. 1, litra a, der ikke ville kunne modtage udbytte *skattefrit* ved direkte ejerskab af aktierne i det enkelte datterselskab
4. Når aktierne i moderselskabet ikke er optaget til handel på et reguleret marked eller en multilateral handelsfacilitet.

Værnsreglen går således ud på, hvordan der skal ses på ejerskabet i de forskellige selskaber i en koncern. Det fremgår af værnsreglen, at datter- og koncernselskabsaktierne skal anses for ejet direkte af moderselskabets selskabsaktionærer, såfremt *alle* 4 ovenstående betingelser er opfyldt. Konsekvensen ved at værnsreglen gør sig gældende, er således, at aktierne anses for ejet af mellemholdingselskabets selskabsaktionærer.

Før vi går videre, vil vi først slå fast, hvad der menes med direkte og indirekte ejerskab, herunder hvordan der skelnes herimellem.



Figuren viser det simple omvendte juletræ, hvor der kun er ét mellemholdningselskab med 2 overliggende selskabsaktionærer. De 2 pile viser, hvordan A2's ejerskab skal ses, henholdsvis direkte (rød) og indirekte (blå). Den stiplede linje viser, hvordan A2's ejerskab skal ses, hvis mellemholdingselskabet via værnsreglen bliver gennemslagt.

¹⁴ Hele ABL § 4A, stk. 3 er gengivet i bilag 16

For at gøre det lettere at overskue ejerskabet samt betingelserne i forhold til værnsreglen, herunder hvad enten ejerskabet skal ses direkte eller indirekte, så kan man med fordel gå igennem følgende 3 punkter:

1. Se først på koncernen som den er og find det indirekte ejerskab, illustreret ved den blå pil på tegningen, som er kaldt indirekte.
2. Gå igennem de 4 betingelser i ABL § 4a, stk. 3. Hvis disse *alle* er opfyldt, træder værnsreglen i kraft. Se hvilke handlinger, der med fordel kan foretages under de enkelte betingelser, som behandles i de efterfølgende afsnit.
3. Når værnsreglen træder i kraft, betyder det, at mellemholdingselskabet bliver gennemsigtigt, og det indirekte ejerskab vil nu på grund af værnsreglen blive anset som det direkte ejerskab, illustreret ved den stiplede pil til højre. A2 bliver således stillet som om, at mellemholdingselskabet ikke ligger i mellem A2 og driftsselskabet.

4.2. Betingelser til værnsreglen

4.2.1. Betingelse nr. 1 - ABL § 4a, stk. 3 nr. 1

- *Datter- og koncernselskabsaktier anses for ejet direkte af moderselskabets selskabsaktionærer, når moderselskabets primære funktion er ejerskab af datter- og koncernselskabsaktier, jf. § 4b*

Hvis et mellemholdingselskab agerer som moderselskab med primær funktion som ejer af aktier i datter- og koncernselskaber, så vil denne betingelse være opfyldt. Mellemholdingselskabet kan således være omfattet af værnsreglen, og det vil medføre, at mellemholdingselskabet således bliver gennemsigtigt.

For kontrol af betingelse nr. 1 skal der foretages en konkret vurdering af formålet med mellemholdingselskabets eksistens, og man kan med fordel gennemgå følgende punkter:

- ✓ Ejer mellemholdingselskabet aktier i datter- eller koncernselskaber?
 - Hvis nej – betingelsen er ikke opfyldt
 - Hvis ja - gå videre
- ✓ Har mellemholdingselskabet anden aktivitet udover at eje aktier i datter- og koncernselskaber?
 - Hvis nej – betingelsen er opfyldt
 - Hvis ja – gå videre
- ✓ Foretag en konkret vurdering af om den anden aktivitet er af væsentligt omfang
 - Hvis nej – betingelsen er opfyldt
 - Hvis ja – betingelsen er ikke opfyldt

Hvis et selskab f.eks. ikke har sin primære funktion i at eje datter- eller koncernselskabsaktier, men derimod portefølje aktier, så vil betingelsen som udgangspunkt ikke være opfyldt. Dette gælder også, selv om

mellemholdingselskabets sekundære aktivitet er at eje datterselskabsaktier¹⁵. I et sådant tilfælde vil der igen skulle foretages en konkret vurdering af, om selskabets primære funktion er ejerskab af porteføljeaktier eller datter- og koncernselskabsaktier. Der vil her blive set på, om aktiviteten vedrørende porteføljeaktierne er større end aktiviteten vedrørende datter- og koncernselskabsaktierne, herunder volumen og afkastet af de to beholdninger.

Det er ikke tilstrækkeligt at kontrollere, om denne betingelse er opfyldt set i forhold til selskabets vedtægter omkring primær funktion eller formål. Der skal foretages en vurdering ud fra den konkrete situation og reelle forhold, både hvorfor mellemholdingselskabet er stiftet, samt hvilken aktivitet der faktisk er lagt i mellemholdingselskabet.

4.2.1.1. Eksempel - uddrag fra bindende svar, SKM2009.796.SR¹⁶

A ApS's formål er investering i børsnoterede værdipapirer, herunder porteføljeaktier, obligationer mv. Selskabets aktiver sammensætter sig som følger:

- Beholdning af børsnoterede aktier i Nordnet på t.kr. 2.875
- Beholdning af børsnoterede obligationer i Jyske Bank t.kr. 3.003
- Beholdning af aktier i G A/S (4,4 %) værdi t.kr. 1.200
- Beholdning af likvider t.kr. 57

Selskabet ønskede herefter at foretage yderligere investering i G A/S, således at ejerskabet blev 10 % i stedet for de 4 %. Efter ABL § 4a vil aktierne herefter klassificeres som datterselskabsaktier.

Selskabets argument for ikke at blive omfattet af værnsreglen var, at selskabets formål er at investere i porteføljeaktier, obligationer og likvide midler mv. Beholdningen af børsnoterede værdipapirer udgør mindst 50 % af aktiverne, hvorfor selskabets primære funktion ikke er at eje datter- og koncernselskabsaktier.

SKAT bekræftede, at betingelse nr. 1 ikke er opfyldt for A ApS – begrundelsen er som følger:

- Ud fra en samlet vurdering finder SKAT ikke, at selskabets primære funktion er ejerskab af datterselskabsaktier, hvorfor betingelsen i ABL § 4a, stk.3, nr. 1 ikke kan anses for opfyldt.
- Der kan ikke bekræftes, at der gælder en 50 % regel eller lignende, således at når mere end 50 % af et selskabs aktiver til stadighed er investeret i andet end datter- og koncernselskabsaktier, så finder bestemmelsen i ABL § 4a, stk. 3 ikke anvendelse.

SKAT's bindende svar slår således fast, at der ved den konkrete vurdering ikke kan anvendes en sådan 50 % regel som argument for ikke at være omfattet af betingelse nr. 1. Der tages her udgangspunkt i, at den primære funktion ikke er ejerskab i datterselskabsaktier, og det er det, som i dette tilfælde afgør, at værnsreglen ikke gør sig gældende.

¹⁵ Kilde: Bilag 41 til L202

¹⁶ Kilde: SKM2009.796.SR, uddrag fra bindende svar

Det vurderes, at såfremt rådgiver er tvivl om denne betingelse, så bør der søges om et bindende svar fra SKAT. Med tiden vil praksis vise flere konkrete situationer samt SKAT's fortolkning heraf.

4.2.2. Betingelse nr. 2 - ABL § 4a, stk. 3 nr. 2

- *Datter- og koncernselskabsaktier anses for ejet direkte af moderselskabets selskabsaktionærer når moderselskabet ikke udøver reel økonomisk virksomhed vedrørende aktiebesiddelsen*

Hvis et mellemholdingselskab agerer som moderselskab og ikke udøver reel økonomisk virksomhed vedrørende sin aktiebesiddelse i datter- eller koncernselskabet, så vil denne betingelse være opfyldt. Mellemholdingselskabet kan således være omfattet af værnsreglen, og det vil medføre, at mellemholdingselskabet bliver gennemsigtigt.

Der er et spørgsmål, som skal stilles i forbindelse med kontrol af om betingelse nr. 2 er opfyldt:

- ✓ Er investeringen i mellemholdingselskabet foretaget til brug for selskabsaktionærernes kapitalanbringelse, eller er den foretaget til brug for mellemholdingselskabets aktive deltagelse i datterselskabet?

Et mellemholdingselskabs primære funktion er i praksis i mange tilfælde aktiebesiddelse i datter- og koncernselskaber. Det fremgår tydeligt af bemærkningerne til lovforslaget, at det ikke er tilstrækkeligt blot at eje datterselskabsaktierne, idet dette i sig selv ikke er reel økonomisk virksomhed. Det er nødvendigt, at den reelle økonomiske virksomhed vedrører holdingselskabets funktion som aktiebesidder, samt at aktiebesiddelsen giver anledning til reel økonomisk virksomhed. Det skal således undgås, at kravet omgås ved at mellemholdingselskabet har reel økonomisk virksomhed vedrørende en sekundær funktion, som i realiteten ikke har noget med aktiebesiddelse at gøre¹⁷.

Varetagelse af administrative opgaver og forvaltning af mellemholdingselskabets investering i datter- og koncernselskabet ved deltagelse i direktions- og bestyrelsesmøder betegnes som værende reel økonomisk virksomhed vedrørende aktiebesiddelsen.

Derudover er det desuden et krav, at mellemholdingselskabet har fysisk eksistens, dvs. lokaler, personale og udstyr. Der gøres opmærksom på, at denne opremsning ikke er udtømmende. Kravet om den fysiske eksistens uddybes i SKM2010.33.SR, hvor det fremgår, at mellemholdingselskabet skal have personale, som skal have det nødvendige udstyr til at udøve reel økonomisk virksomhed, herunder lokaler. Derudover skal personalet ligeledes have den nødvendige ledelsesmæssige kompetence til at udøve den reelle økonomiske virksomhed vedrørende aktiebesiddelsen. Det fremgår endvidere, at hvis et mellemholdingselskab outsourcer alle de administrative funktioner til en ekstern part og endvidere har samme hjemstedsadresse som den eksterne part, så vil det medføre, at mellemholdingselskabet anses som

¹⁷ Kilde: Bilag 41 til L202

værende et såkaldt postkasseselskab, og aktiviteten vil således ikke blive anset som reel økonomisk virksomhed.

4.2.2.1. Eksempel - uddrag fra bindende svar, SKM2010.33.SR¹⁸

Selskabet A/S blev stiftet i 1998 med det formål at drive investerings-, finansierings- og rådgivningsvirksomhed vedrørende vækst- og generationsskiftevirksomheder samt anden dermed beslægtet virksomhed. Derudover har selskabet stor fokus på at udvikle datterselskaberne og ikke blot fungere som passiv investor/medarbejder. Selskabet har egne lokaler, en direktør på deltid og et eksternt sekretariat. Selskabet har derudover valgt en gruppe rådgivere, som har til opgave at rådgive bestyrelse og direktion samt bistå ledelsen i selskabets associerede selskaber.

Selskabet er ejet af 53 aktionærer, hvoraf 27,8 % ejes af aktionærer med under 5 % og 72,2 % ejes af 6 aktionærer med over 10 %. Selskabet har ligeledes investeret i 5 driftsselskaber med et ejerskab på mellem 16 og 60 %.

SKAT har bekræftet, at betingelse nr. 2 ikke er opfyldt for Selskab A/S – begrundelsen er som følger:

- Det er SKAT's vurdering, at selskabet har fokus på udvikling af datterselskaberne. Selskabet deltager i datterselskabernes bestyrelser og yder rådgivning hertil, herunder er direktøren løbende i kontakt med ledelserne i datterselskaberne. Dette lægges til grund for, at der er tale om en aktivitet omkring ejerskabet af aktierne, som må betegnes som erhvervsmæssig virksomhed.
- Selskabet har desuden en direktør, der varetager de opgaver, der vedrører den erhvervsmæssige aktivitet.
- Selskabet har egne lokaler. Ud fra det oplyste om selskabets aktivitetsområde, finder SKAT ikke i nærværende situation, at det fratager aktiviteten karakter af erhvervsmæssig virksomhed, at sekretariatsfunktionen er udlagt til et andet selskab, idet dette selskab ikke er et af datterselskaberne.

SKAT's vurdering af den reelle økonomiske virksomhed er bygget på vurderingen af selve aktiviteten. Der gøres opmærksom på, at SKAT ikke vurderer, at det faktum, at sekretariatet administreres af en ekstern part fratager aktiviteten karakter af erhvervsmæssig virksomhed. Det betyder, at SKAT her vurderer, at den øvrige del af aktiviteten er mere omfattende, hvorfor selskabet heller ikke kan betegnes som et såkaldt postkasseselskab, som har outsourcet opgaverne. Hvorvidt konklusionen havde været anderledes, såfremt sekretariatet var outsourcet til et af datterselskaberne, er uklart. Vi kan drage den konklusion, at den eksterne part i sådanne tilfælde vil blive taget i betragtning ved vurdering af betingelse nr. 2.

Det vurderes, at såfremt rådgiver er tvivl omkring denne betingelse, så bør der søges om et bindende svar fra SKAT. Med tiden vil praksis vise flere konkrete situationer samt SKAT's fortolkning heraf.

¹⁸ Kilde: SKM2010.33.SR, uddrag fra bindende svar

4.2.3. Betingelse nr. 3 - ABL § 4a, stk. 3 nr. 3

- *Datter- og koncernselskabsaktier anses for ejet direkte af moderselskabets selskabsaktionærer når mere end 50 % af aktiekapitalen i moderselskabet direkte eller indirekte ejes af selskaber omfattet af SEL § 1 eller § 2, stk. 1, litra a, der ikke ville kunne modtage udbytte skattefrit ved direkte ejerskab af aktierne i det enkelte datterselskab*

Såfremt mere end 50 % af aktiekapitalen i et mellemholdingselskab er ejet af selskaber, som ikke ville kunne modtage skattefrit udbytte fra datterselskabet, hvis de selv var direkte ejere af datterselskabet, så er denne betingelse opfyldt. Mellemholdingselskabet kan være omfattet af værnsreglen, og kan således blive gennemsigtigt. Vi vurderer denne betingelse omkring ejerskabet helt klart kommer til at medføre flest vanskeligheder i praksis, hvilket vi vil vise i nogle eksempler efterfølgende.

Før vi går videre, skal vi slå fast, at udbytte modtages skattefrit, når der er tale om datter- og koncernselskabsudbytte, jf. ligeledes 10 % kravet herom i SEL § 13, stk.1 nr. 2. Udbyttebeskatning vil blive beskrevet nærmere i afsnit 6.

I forbindelse med kontrol af om betingelse nr. 3 er opfyldt, skal der foretages en majoritetstest, og i den forbindelse kan man med fordel gå igennem følgende punkter:

- ✓ Kontrollér hvor meget de ultimative selskabsaktionærer ville eje i datterselskabet, hvis mellemholdingselskabet ikke var der?
 - Hvis ejerskabet udgør 10 % eller over for mere end 50 % af selskabsaktionærerne – så er betingelsen ikke opfyldt
 - Hvis ejerskabet udgør mindre end 10 % for mere end 50 % af selskabsaktionærerne – så er betingelsen er opfyldt

Ovenstående majoritetstest går ud på at kontrollere, om de ultimative selskabsaktionærer ejer mindre end 10 % i datterselskabet, og derfor ikke kan modtage skattefrit udbytte. Dertil kommer også, at det skal være mere end 50 % af mellemholdingselskabets selskabsaktionærer, som har et ejerskab, der gør, at de ikke opfylder betingelsen for at modtage skattefrit udbytte.

Det vil sige, at der først skal ses på det enkelte selskabsaktionærs ejerskab i driftsselskabet, hvis mellemholdingselskabet ikke var der. Derefter skal det kontrolleres, om det er mere end 50 % af selskabsaktionærerne i mellemholdingselskabet, som har et ejerskab som ikke opfylder betingelsen.

Såfremt det er tilfældet, at selskabsaktionærernes ejerskab ikke opfylder betingelsen for skattefrit udbytte, og det er gældende for mere end 50 % af selskabsaktionærerne, så er betingelsen opfyldt, og strukturen kan derfor rammes af værnsreglen.

Testen skal foretages led for led¹⁹. Der skal for hvert led, dvs. mellemholdingselskab, vurderes, hvilken aktiekategori der er tale om for det pågældende selskab. Testen skal foretages nedefra i en koncernstruktur, idet resultatet ikke nødvendigvis bliver det samme, hvis testen foretages i anden rækkefølge²⁰.

Vi vil herefter vise 3 eksempler, som er omfattet samt 3 eksempler, som ikke er omfattet af denne betingelse.

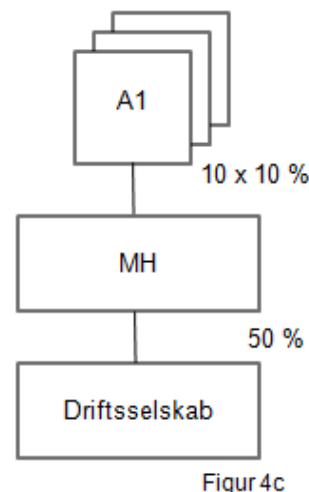
4.2.3.1. Eksempler hvor betingelse nr. 3 er opfyldt

Eksempel 1²¹ - Majoritetstest af koncern med 1 niveau

Et MH ejer 50 % af aktierne i driftsselskabet. Aktierne i MH ejes af 10 overliggende selskaber med 10 % ejerandel hver.

Majoritetstest:

Vi ser først på ejerskabet i koncernen. Hvis de ultimative selskabsaktionærer skulle eje aktierne direkte i driftsselskabet, så ville deres ejerskab være 5 % hver (10 % af 50 %). Forudsætningen for at modtage skattefrit udbytte er derfor ikke opfyldt.



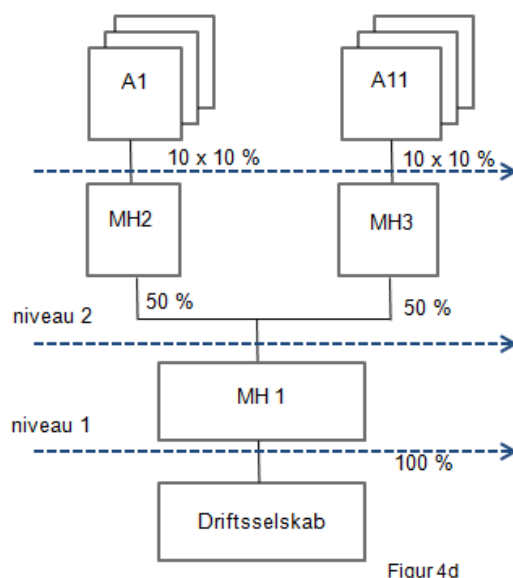
Det vil sige, at samtlige overliggende selskaber ikke kan modtage skattefrit udbytte fra datterselskabet, fordi ejerskabet, såfremt det er direkte, i driftsselskabet er under 10 %. Jf. betingelsen skal mere end 50 % af mellemholdingselskabets selskabsaktionærer ikke kunne modtage skattefrit udbytte, og det er opfyldt her. Majoritetstesten samt betingelse nr. 3 er således opfyldt, og selskabet kan blive ramt af værnereglen. Driftsselskabet skal således indeholde udbytteskat allerede ved udlodning af udbytte til MH. Beskatning af udbytte vil blive behandlet i afsnit 6.

Eksempel 2²² - Majoritetstest af koncern med 2 niveauer

MH1 ejer 100 % af aktierne i driftsselskabet. MH1's aktier ejes af henholdsvis MH2 og MH3 med 50 %. MH2 og MH3 ejes hvert af 10 overliggende selskaber med 10 % hver.

Majoritetstest:

Eksempel 2 er udbygget i forhold til eksempel 1, der er nu flere led som skal igennem en majoritetstest. Indledningsvis skal det bemærkes, at aktierne i driftsselskabet efter hovedreglen skal anses som



¹⁹ Kilde: Bilag 41 til L202

²⁰ Kilde: UfS 2009.4007

²¹ Kilde: TfS 2009, 1123 – artikel om omvendte juletræer og pyramider

²² Kilde: TfS 2009, 1123 – artikel om omvendte juletræer og pyramider

værende koncernselskabsaktier som følge af, at ejerskabet udgør 100 %.

Niveau nr. 1

Vi ser først på ejerskabet på niveau 1 i koncernen – her det første led, MH1. Hvis de ultimative selskabsaktionærer, her de 2 x 10 selskaber, skulle eje aktierne direkte i driftsselskabet, så ville deres ejerskab være 5 % (10 % af 50 % af 100 %). Forudsætningen for at modtage skattefrit udbytte er derfor ikke opfyldt for mere end 50 % af MH1's selskabsaktionærer. MH1 bliver således gennemsigtigt.

Aktierne skal nu, jf. værnsreglen, anses for ejet af MH2 og MH3. Det medfører, at aktierne i driftsselskabet ikke længere anses for værende koncernselskabsaktier. Aktierne ejes nu med 50 % af henholdsvis MH1 og MH2, og bliver således datterselskabsaktier, jf. hovedreglen.

Niveau nr. 2

På dette niveau har vi de næste 2 led, MH2 og MH3. Hvis selskabernes ultimative selskabsaktionærer, her fortsat de 2 x 10 selskaber, skulle eje aktierne direkte i driftsselskabet, ville deres ejerskab fortsat kun være 5 %. Forudsætningen for at modtage skattefrit udbytte er fortsat ikke opfyldt for mere end 50 % af MH2 og MH3's selskabsaktionærer. Herved bliver således både MH2 og MH3 gennemsigtige.

Aktierne skal nu anses, jf. værnsreglen, for ejet af de øverste 2 x 10 selskaber, betegnet som de ultimative selskabsaktionærer. Det medfører, at aktierne i driftsselskabet ikke længere anses for værende datterselskabsaktier. Aktierne ejes nu af de 2 x 10 selskaber med 5 % hver, og bliver således porteføljeaktier, jf. hovedreglen.

Majoritetstesten samt betingelse nr. 3 er således opfyldt, og selskaberne kan blive ramt af værnsreglen, hvis de øvrige betingelser også er opfyldt. Driftsselskabet skal således indeholde udbytteskat allerede ved udlodning af udbytte til MH1.

Eksemplet illustrerer, hvordan 3 mellemholdingselskaber bliver gennemsigtige, herunder også hvordan de oprindelige koncernselskabsaktier skifter kategori i løbet af kontrollen. Derudover illustrerer eksemplet også vigtigheden af, at majoritetstesten foretages led for led og nedefra.

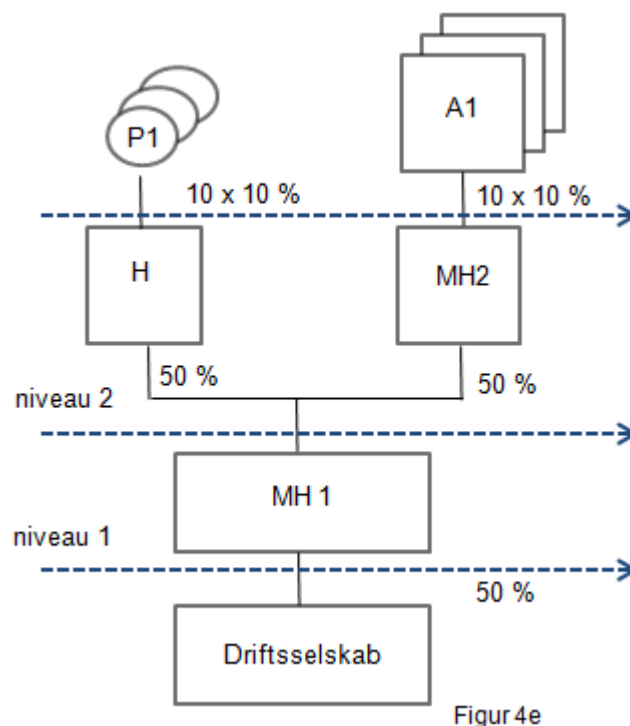
Vi vil i afsnit 7 behandle konsekvenserne ved, at aktierne skifter fra en kategori til anden.

Eksempel 3²³ - Majoritetstest af koncern med 2 niveauer

MH 1 ejer 50 % af aktierne i driftsselskabet. MH1's aktier ejes af henholdsvis H og MH2 med 50 % hver. H ejes af 10 personer med 10 % hver, og MH2 ejes af 10 overliggende selskaber med 10 % hver.

Majoritetstest:

Eksemplet ligner eksempel 2 i det omfang, at der er flere led, som skal igennem en majoritetstest. Indledningsvis skal det bemærkes, at aktierne i driftsselskabet efter hovedreglen skal anses som værende datterselskabsaktier som følge af, at ejerskabet udgør 50 %.



Niveau nr. 1

Vi ser først på ejerskabet på niveau 1 i koncernen – her det første led, MH1. MH1 ejes af H og MH2. Vi ser først på H.

Bemærk her forskellen mellem eksempel 2 og 3, nemlig, at de ultimative aktionærer er personer. Personer er pr. definition ikke omfattet af værnsreglen, idet at værnsreglens ordlyd er: *"anses for ejet direkte af moderselskabets **selskabsaktionærer**.."*. Derfor vil H blive anset som MH1's ultimative selskabsaktionær. Hvis H skulle eje aktierne i driftsselskabet direkte, ville det svare til et ejerskab på 25 % (50 % af 50 %). Forudsætningen for at modtage skattefrit udbytte er således opfyldt, og MH1 vil ikke blive gennemsigtig.

MH2's aktionærer er derimod selskaber, og kan derfor være omfattet af værnsreglen. Hvis de ultimative selskabsaktionærer, her de 10 selskaber, skulle eje aktierne direkte i driftsselskabet, så ville deres ejerskab være 2,50 % (10 % af 50 % af 50 %). Forudsætningen for at modtage skattefrit udbytte er derfor ikke opfyldt.

Nu skulle man tro, at MH1 ville blive gennemsigtig, og driftsselskabet derfor skulle indeholde udbytteskat ved forholdsmæssig udlodning til MH1, imens H's andel var skattefri. Dette er ikke tilfældet, jf. værnsreglens ordlyd: *"..når **mere** end 50 % af aktiekapitalen.."*. I dette tilfælde er der tale om 50 % af den samlede aktiekapital, der ikke kan modtage skattefrit udbytte, her de 10 selskaber med 10 % hver.

MH1 bliver derfor ikke gennemsigtig, og driftsselskabet kan derfor udlodde skattefrit udbytte op til MH1. Da MH1 ikke er omfattet af værnsreglen, skal både H og MH2's aktier fortsat anses for datterselskabsaktier, jf. hovedreglen.

²³ Kilde: TfS 2009, 1123 – artikel om omvendte juletræer og pyramider

Niveau nr. 2

På dette niveau har vi de næste to led, H og MH2. Jf. redegørelse på niveau 1, skal H ikke anses som et mellemholdingselskab, men derimod som den ultimative selskabsaktionær for 50 % af aktierne i MH1. H er således udelukket på niveau 2.

Hvis MH2's ultimative selskabsaktionærer, her fortsat de 10 selskaber, skulle eje aktierne direkte i driftsselskabet, ville deres ejerskab fortsat kun være 2,50 %. Forudsætningen for at modtage skattefrit udbytte er fortsat ikke opfyldt for mere end 50 % af MH2's selskabsaktionærer, og MH2 bliver således gennemsigtig.

MH2's aktier skal nu anses, jf. værnsreglen, for ejet af de 10 øverste selskaber, betegnet som de ultimative selskabsaktionærer. Det medfører, at MH2's aktier i MH1 ikke længere anses for værende datterselskabsaktier. Aktierne ejes nu af de 10 selskaber med 5 % hver, og bliver således porteføljeaktier, jf. hovedreglen.

Majoritetstesten samt betingelse nr. 3 er således kun opfyldt for MH2, og selskabet kan blive ramt af værnsreglen, hvis de øvrige betingelser også er opfyldt. MH1 skal således indeholde udbytteskat ved udlodning til MH2, men ikke ved udlodning til H.

Eksemplet illustrerer, hvordan værnsreglen også skelner imellem, om det er 50 % eller mere, som ikke kan modtage skattefrit udbytte i en koncern, herunder at et selskab ikke nødvendigvis bliver omfattet af værnsreglen, fordi de ultimative selskabsaktionærer kun har 2,50 % i ejerskab.

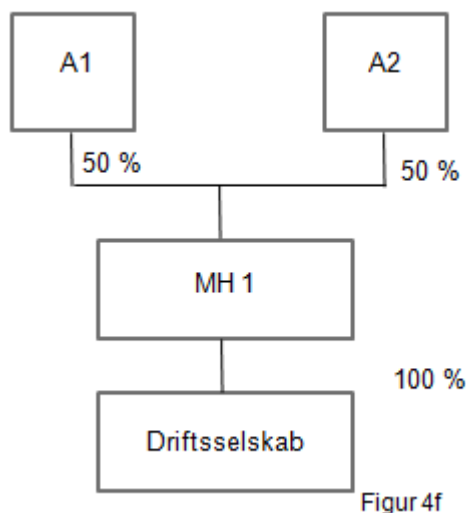
4.2.3.2. Eksempler hvor betingelse nr. 3 ikke er opfyldt

Eksempel 4 – Majoritetstest af koncern med 1 niveau

MH1 ejer 100 % af aktierne i driftsselskabet. MH1's aktier ejes af henholdsvis A1 og A2 med 50 % hver.

Majoritetstest:

Vi ser først på ejerskabet i koncernen. Hvis de ultimative selskabsaktionærer, her A1 og A2, skulle eje aktierne direkte i driftsselskabet, så ville deres ejerskab være 50 % hver (50 % af 100 %). Forudsætningen for at modtage skattefrit udbytte er således opfyldt for begge selskaber, som i alt ejer 100 % i driftsselskabet.



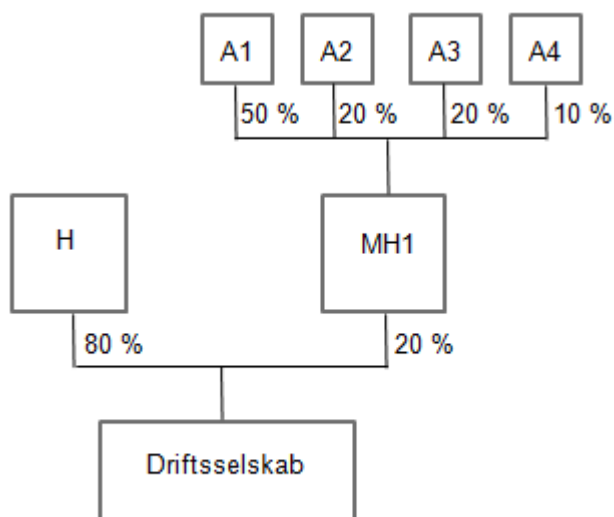
Majoritetstesten samt betingelse nr. 3 er således ikke opfyldt, og selskabet kan ikke blive ramt af værnsreglen. Driftsselskabet kan udlodde skattefrit udbytte.

Eksempel 5²⁴ - Majoritetstest af koncern med 1 niveau

H ejer 80 % og MH1 ejer 20 % af aktierne i driftsselskabet. MH1's aktier ejes af de 4 overliggende selskaber med ejerskab på henholdsvis, 50 %, 20 %, 20 % og 10 %.

Majoritetstest:

Vi ser først på ejerskabet i koncernen. Værnsreglen kan ikke gøres gældende for H, idet der er tale om 80 % ejerskab med ingen overliggende selskaber, dvs., H er ultimativ selskabsaktionær.



Figur 4g

Derimod ejes MH1 af 4 overliggende selskaber. Hvis de ultimative selskabsaktionærer, her A1 – A4 skulle eje aktierne direkte i driftsselskabet, så ville deres ejerskab være henholdsvis, 10 %, 4 %, 4 % og 2 %.

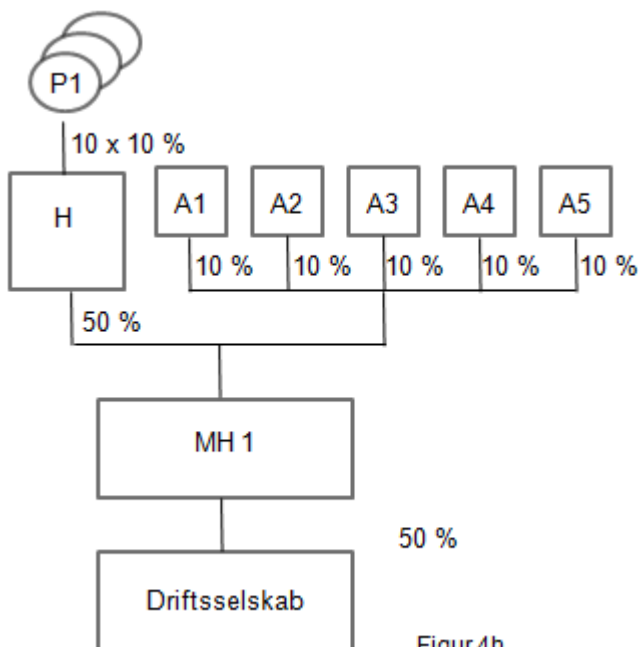
Forudsætningen for at modtage skattefrit udbytte er således ikke opfyldt for A2, A3 og A4. Hvis vi lægger de 3 selskabers ejerskab i MH1 sammen, giver det i alt 50 %. Jf. værnsreglen skal det være mere end 50 %, som ikke kan modtage skattefrit udbytte, og det er ikke tilfældet her. Majoritetstesten samt betingelse nr. 3 er således ikke opfyldt, og MH1 kan ikke blive ramt af værnsreglen. Driftsselskabet kan udlodde skattefrit udbytte.

Eksempel nr. 6²⁵

MH1 ejer 50 % af aktierne i driftsselskabet. MH1 ejes af H med 50 % og af 5 øvrige selskabsaktionærer med 10 % hver.

Majoritetstest:

Vi ser først på ejerskabet i koncernen. Værnsreglen kan ikke gøres gældende for H, idet der er tale om 50 % ejerskab med ingen overliggende selskaber, men kun personer, dvs., H er ultimativ selskabsaktionær²⁶. Forudsætningen for at modtage skattefrit udbytte er opfyldt.



Figur 4h

²⁴ Kilde: Nyhedsbrev fra Beierholm, "Ny indgribende værnsregel for fonde og selskaber.

²⁵ Kilde: TfS 2009, 1123 – artikel om omvendte juletræer og pyramider

²⁶ Jf. eksempel 3, afsnit 4.2.3.1

Derimod ejes MH1 af 5 mindre aktionærer med 10 % hver. Hvis de ultimative selskabsaktionærer, her A1 – A4 skulle eje aktierne direkte i driftsselskabet, så ville deres ejerskab være 5 % hver. Forudsætningen for at modtage skattefrit udbytte er således ikke opfyldt for A1 – A5.

Hvis vi lægger de 5 selskabers - som ikke kan modtage skattefrit udbytte - ejerskab i MH1 sammen giver det i alt 50 %. Jf. værnsreglen skal det være mere end 50 % som ikke kan modtage skattefrit udbytte, og det er ikke tilfældet her. Majoritetstesten samt betingelse nr. 3 er således ikke opfyldt, og MH1 kan ikke blive ramt af værnsreglen. Driftsselskabet kan udlodde skattefrit udbytte.

4.2.4. Betingelse nr. 4 - ABL § 4a, stk. 3 nr. 4

- *Datter- og koncernselskabsaktier anses for ejet direkte af moderselskabets selskabsaktionærer, når aktierne i moderselskabet ikke er optaget til handel på et reguleret marked eller en multilateral handelsfacilitet, dvs. når aktierne ikke er børsnoteret.*

Hvis mellemholdingselskabets aktier er børsnoterede så kan mellemholdingselskabet ikke blive ramt af værnsreglen og herved blive gennemsigtigt.

Vi vurderer, at betingelsen er indført, da det der ofte sker handel med aktierne, og det vil derfor være for besværligt for driftsselskabet at anskaffe sig oplysninger om de ultimative selskabsaktionærer.

4.3. Hvornår kan et selskab ikke blive ramt af værnsreglen?²⁷

4.3.1. Selskabsaktionærer med porteføljeaktier²⁸

Værnsreglen finder efter skattemyndighedernes opfattelse ikke anvendelse, når der er tale om mellemholdingselskaber med aktionærer som hver især ejer mindre end 10 % af aktiekapitalen. Dette er under forudsætning af, at der ikke er tale om koncernselskabsaktier, jf. afsnit 3.2. Det er således skatteministeriets opfattelse at der implicit i værnsreglens ordlyd ligger en grundlæggende forudsætning om, at værnsreglen alene finder anvendelse i datter- moderselskabsforhold.

Selskabsaktionærer med porteføljeaktier i et mellemholdingselskab kan som hovedregel ikke blive ramt af værnsreglen når:

- 50 % eller mere af selskabskapitalen i mellemholdingselskabet er ejet af selskabsaktionærer, der alene ejer porteføljeaktier i mellemholdingselskabet

Som undtagelse hertil, kan porteføljeaktionærer alligevel blive ramt af værnsreglen når:

- mere end 50 % af selskabskapitalen i mellemholdingselskabet er ejet af datter- og koncernselskabsaktionærer og hvor de ved direkte ejerskab i driftsselskabet ikke ville kunne

²⁷ Kilde: TfS 2010, Artikel 288, Omvendte juletræer og pyramider – del 2

²⁸ Se bilag 1 for eksempler

modtage skattefrit udbytter. Hvis der samtidig findes porteføljeaktionærer vil disse efter Skatteministeriets opfattelse kunne blive omfattet af værnsreglen.

4.3.2. Mellemholdingselskaber med porteføljeaktier

Skatteministeriet har bekræftet, at værnsreglen alene finder anvendelse på mellemholdingselskaber med datter- og koncernselskabsaktier. Værnsreglen får derfor ikke betydning for holdingselskaber, der alene ejer porteføljeaktier, og kun delvist for mellemholdingselskaber, der delvist ejer porteføljeaktier.

4.4. Delkonklusion

Der er ved de nye regler indført en værnsregel imod omvendte juletræer. Værnsreglen findes i ABL § 4A, stk. 3. Værnsreglen skal forhindre, at koncerner kan omgå 10 % -kravet ved at strukturere sig ud af det. Dette gøres i praksis ved, at mellemholdingselskaber bliver gennemsigtige, såfremt de 4 betingelser i ABL § 4A, stk. 3 alle er opfyldt. Når et mellemholdingselskab bliver gennemsigtigt, skal de ultimative selskabsaktionærer anses for at eje aktierne direkte i driftsselskabet, dvs. det indirekte ejerskab skal anses for værende det direkte.

Kontrol af betingelse nr. 1 omkring primær funktion bygger på en konkret vurdering af de reelle forhold, både hvorfor mellemholdingselskabet er stiftet samt hvilken aktivitet faktisk er lagt heri. Betingelse nr. 2 bygger ligeledes på en konkret vurdering af om selskabet udøver reel økonomisk virksomhed. Skat har bekræftet, at kontrol af betingelse nr. 2 ikke kan foretages med en 50 % - test af den samlede balancesum, for ikke at være omfattet. Det er derimod vigtigt, at den primære aktivitet ikke er, at eje aktier i datterselskaber.

Ved kontrol af betingelse nr. 3 skal der gennemføres en majoritetstest, hvor ejerskabet kontrolleres. Denne skal foretages led for led samt nede fra og op. Denne betingelse forventes at medføre flest spørgsmål og problemstillinger i praksis, herunder som følge af, at testen kan være besværlig og administrativ tung.

Betingelse nr. 4 er relativ let at kontrollere, i forhold til de andre 3, da den blot går ud på, at såfremt moderselskabet er børsnoteret, så kan det aldrig blive ramt af værnsreglen.

Skatteministeriet har bekræftet, at selskabsaktionærer med porteføljeaktier i et mellemholdingselskab som hovedregel ikke kan blive ramt af værnsreglen. Skatteministeriet har endvidere bekræftet, at værnsreglen alene finder anvendelse på mellemholdingselskaber med datter- og koncernselskabsaktier. Værnsreglen får derfor ikke betydning for holdingselskaber, der alene ejer porteføljeaktier, og kun delvist for mellemholdingselskaber, der delvist ejer porteføljeaktier.

5. Beskatning af aktieavancer og -tab

Som hovedregel skal værdistigninger og værditab på det underliggende formuegrundlag ikke medregnes i den skattepligtige indkomst, jf. SL § 5 stk. 1 litra a. Som undtagelse hertil skal bl.a. avancer og tab ved afståelse af aktier medregnes i den skattepligtige indkomst, jf. reglerne i ABL §§ 1 og 6

5.1. Overblik

5.1.1. Frem til indkomståret 2009

Til og med indkomståret 2009 har skattepligten været baseret på ejertid. Selskaber, uanset ejerandel, som havde ejet aktier i 3 år eller mere, var ikke skattepligtige af aktieavancer, dog var der heller ikke skattemæssigt fradrag for tabet. Hvis selskabet havde ejet aktierne i under 3 år, så var avancer skattepligtige, og tab kunne fratrækkes i den skattepligtige indkomst. Tabet var dog begrænset til avancer fra salg af aktier, også kaldet kildeartsbestemt tab.

5.1.2. Fra og med indkomståret 2010

I den nye skattelovgivning er der sket ændringer på beskatningsprincippet af aktieavancer og -tab. I ABL § 4 og § 8 ses en væsentlig forskel i forhold til de tidligere regler. Gældende før indkomståret 2010 er skattepligten baseret på aktiekategori. Det gamle 3-års ejertidskrav er således ved den nye lov bortfaldet.

5.2. Beskatningsprincipper

Der findes to beskatningsprincipper, lager- og realisationsprincippet. Vi vil nu beskrive de to principper samt give eksempler på anvendelse heraf.

5.2.1. Lagerprincippet

Jf. ABL § 23 stk. 2 fra 2. pkt. opgøres gevinster og tab efter lagerprincippet som forskellen mellem kursværdi primo og kursværdi ultimo indkomståret. Såfremt aktierne er anskaffet i året vil anskaffelsessummen udgøre kursværdi primo. Afstås aktierne i indkomståret, opgøres gevinster og tab ud fra kursværdi primo og salgssummen.

Eksempel 1 - Lagerbeskatning

Aktie nr. 1.	Stk.	Anskaffelses- sum	Handelsværdi primo	Handelsværdi ultimo	Salgs- sum	Tab/ Gevinst
Anskaffet medio indkomstår 1	500	100.000		150.000		50.000
Indkomstår 2	500		150.000	130.000		-20.000
Indkomstår 3	500		130.000	170.000		40.000
Solgt medio indkomstår 4	500		170.000		190.000	20.000
Samlet beskatning fra køb til salg						90.000

I eksempel 1 ses det, at den skattepligtige avance i indkomstår 1 beregnes til kr. 50.000 ud fra forskellen mellem anskaffelsessummen og kursværdi ultimo. I indkomstår 2 og 3 anvendes forskellen mellem kursværdi primo og kursværdi ultimo til at opgøre henholdsvis et tab og en gevinst. I indkomstår 4, hvor aktierne afstås opgøres avancen som forskellen mellem kursværdi primo og kursværdi ultimo. Den samlede

beskatning fordelt over de 4 år udgør i alt kr. 90.000 svarende til forskellen mellem anskaffelsessum og salgssummen

5.2.2. Realisationsprincippet

Ved beskatning efter realisationsprincippet, beskattes gevinster og tab i det indkomstår, hvori det realiseres, jf. ABL § 23, stk. 1. Ved opgørelse af avancer og tab opgøres aktiernes anskaffelsessum ud fra gennemsnitsmetoden, jf. ABL § 26, stk. 1.

Såfremt realisationsprincippet var anvendt i eksemplet om lagerbeskatning, så skulle avancen opgøres som salgssum kr. 190.000 – anskaffelsessummen kr. 100.000, hvilket giver en avance på kr. 90.000, som bliver beskattet i indkomstår 4.

5.2.2.1. Gennemsnitsmetoden

Jf. ABL § 26 stk. 2 opgøres avance og tab som forskellen mellem anskaffelsessum og salgssum. Anskaffelsessummen for alle aktierne, som selskabet har i det pågældende selskab, bliver lagt sammen, hvorefter man udregner aktiernes gennemsnitlige anskaffelsessum.

I eksempel 1 vil den enkelte akties gennemsnitlige kurs være kr. 92, hvorfor dette skal bruges som anskaffelsessum ved opgørelsen af avancer og tab, som beskrives i afsnit 5.2.2.2.

Eksempel 1.1 - Gennemsnitsmetoden

Børsnoteret aktie nr. 1.	Stk.	Værdi	Kursværdi pr. stk.
Købt 1/2-2007	100	8.000	80
Købt 19/7-2007	300	30.000	100
Købt 4/8-2008	200	17.000	85
Gennemsnitlig kurs	600	55.000	92

5.2.2.2. FIFO-princippet

Aktieavance og –tab på realisationsbeskattede aktier skal opgøres ud fra FIFO-princippet, **First In First Out**, jf. ABL § 5. FIFO-princippet går ud på, at de aktier der er købt først også bliver solgt først. Dette har til og med indkomståret 2009 haft betydning for alle afståelser af børsnoterede og unoterede aktier, idet der blev beskattet ud fra ejertiden.

I eksempel 1 er aktiernes gennemsnitlige anskaffelsessum opgjort til kurs 92 pr. aktie.

Aktierne sælges til kurs 95 pr. aktie. Den samlede avance beregnes til kr. 600. Dette ville dog i 2009 ikke altid være den skattepligtige avance, da der skulle tages

Eksempel 1.2 - Samlet avanceberegning

Unoteret aktie nr. 1.	Stk.	Værdi	Kursværdi pr. stk.
Salg 1/5-09	200	19.000	95
Anskaffelsessum	200	18.400	92
Avance		600	

højde for ejertiden, da avancer og tab aktier ejet i 3 år eller mere var skattefrie.

Eksempel 1.3 - FIFO-princippets betydning

Ejertid, 3 år eller mere - skattefri	Stk.	Værdi	Kursværdi pr. stk.
Salg 1/5-09	100	9.500	95
Anskaffelsessum på aktier købt 1/2-2006	100	9.200	92
Skattefri avance		300	

Ejertid under 3 år - skattepligtig	Stk.	Værdi	Kursværdi pr. stk.
Salg 1/5-09	100	9.500	95
Anskaffelsessum på aktier købt 19/7-2007	100	9.200	92
Skattepligtig avance		300	

Den skattepligtige avance i 2009 vil ud fra ovenstående beregning være kr. 300.

Fra og med indkomståret 2010 vil den skattepligtige aktieavance udgøre kr. 600, såfremt der er tale om porteføljeaktier. Der ses i 2010 ikke på ejertid men på aktiekategori. Dette vil blive behandlet i afsnit 5.3.2.

Vi kan ud fra ovenstående nu konkludere, at FIFO-princippet i indkomståret 2009 og før havde betydning for hvornår aktieavancer var skattepligtige eller ej samt, hvornår tab kunne fremføres til modregning i fremtidige avancer. Fra og med indkomståret 2010 har FIFO-princippet ingen betydning, da beskatning efter ejertid er afskaffet.

5.3. Beskatning af de 3 nye aktiekategorier

I afsnit 3 har vi behandlet de 3 nye aktiekategorier datterselskabs-, koncernselskabs- og porteføljeaktier.

Vi vil nu behandle beskatningen af aktiekategorierne.

5.3.1. Datter- og koncernselskabsaktier

Som hovedregel skal avancer og tab ved afståelse af datter- og koncernselskabsaktier ikke medregnes ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst, jf. ABL § 8, stk. 1. Det vil sige, at en eventuel aktieavance ved salg af datter- og koncernselskabsaktier er skattefri, ligesom der ikke er fradrag for et eventuelt tab. Det er her uden betydning om aktierne er børsnoterede eller ej.

5.3.2. Porteføljeaktier

Som undtagelse til ovennævnte hovedregel fremgår det af ABL § 9, stk. 1, at avancer på aktier, som ikke er omfattet af ABL § 8, skal medregnes ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst. Som det fremgår af vores udledning af definitionen på porteføljeaktier i afsnit 3, så er porteføljeaktier ikke omfattet af ABL § 8, og derfor er gevinster herfra skattepligtige.

Porteføljeaktier deles op i børsnoterede og unoterede aktier. Det er forskelligt, hvilke beskatningsprincipper, der kan anvendes for henholdsvis børsnoterede og unoterede porteføljeaktier, og forklares som følger:

- **Børsnoterede:** Jf. ABL § 23, stk. 5, skal lagerprincippet anvendes
- **Unoterede:** Jf. ABL § 23, stk. 5 skal lagerprincippet anvendes som hovedregel

Jf. ABL § 23, stk. 6, kan der, som undtagelse til hovedreglen, vælges realisationsbeskatning. Tab på aktier beskattet efter realisationsprincippet vil være kildeartsbestemt, og kan derfor kun modregnes i avancer på tilsvarende aktier ABL § 9, stk. 3.

Tab på porteføljeaktier, beskattet efter realisationsprincippet kan, jf. ABL § 9, stk. 4 kun fremføres, såfremt det ikke kan modregnes i nettogevinster på realisationsbeskattede aktier fra tidligere år.

Hvis porteføljeaktionæren vælger at lade sig beskatte efter realisationsprincippet for unoterede aktier, så gælder valget for *alle* unoterede aktier, jf. ABL § 23, stk. 6. Såfremt selskabet vælger at anvende realisationsprincippet på unoterede aktier, kan der skiftes til beskatning efter lagerprincippet, jf. ABL § 9, stk. 4. Der kan dog *aldrig* skiftes fra lagerprincippet til realisationsprincippet igen. Selskaber med en beholdning af unoterede aktier skal foretage valget første gang i indkomståret 2010. Det er vigtigt, at selskabet i forbindelse med valg af beskatningsform foretager sig nogle forskellige overvejelser. Vi vil i afsnit 5.3.3 komme ind på nogle af de overvejelser, som selskabet skal gøre sig.

Såfremt selskabet vælger at skifte beskatningsprincip for sine unoterede aktier fra realisationsprincippet til lagerprincippet, vil der, jf. ABL § 24, stk. 3 ske beskatning af den realiserede avance. Valget gælder fra det efterfølgende indkomstår. Anskaffessummen til brug for lagerbeskatning vil være aktiernes handelsværdi primo i det indkomstår, hvori aktierne første gang lagerbeskattes.

I eksempel 1 har et selskab unoterede aktier med en anskaffessum på kr. 150.000. De unoterede aktier er købt medio indkomståret 2010. I 2010 har selskabet valgt realisationsbeskatning af unoterede aktier. I 2011 vælger selskabet, at de nu vil have de unoterede aktier beskattet efter lagerprincippet, hvorfor dette skal anvendes fra og med indkomstår 2012.

Eksempel 1 - Skift af beskatningsprincip

Indkomstår	2010	2011	2012
Opgjort handelsværdi primo		200.000	190.000
Anskaffessum, medio indkomståret 2010	150.000	0	0
Opgjort handelsværdi ultimo	200.000	190.000	220.000

Skattepligtig avance i indkomståret 2011		Skattepligtig avance i indkomståret 2012	
Handelsværdi ultimo 2011	190.000	Handelsværdi ultimo 2012	220.000
-Anskaffessum	-150.000	- Handelsværdi primo 2012	-190.000
Skattepligtig avance	40.000	Skattepligtig avance	30.000

Da selskabet i 2011 vælger at skifte beskatningsprincip vil de i indkomståret blive beskattet efter realisationsprincippet med en skattepligtig avance på kr. 40.000. I indkomståret 2012 vil selskabet blive lagerbeskattet af kr. 30.000. Fremover vil selskabet nu hvert år blive lagerbeskattet af de unoterede aktier.

5.3.3. Overvejelser valg af beskatningsprincip for unoterede aktier

I forbindelse med valg af beskatningsprincip for unoterede aktier skal selskabet gøre sig flere forskellige overvejelser, både på kort sigt og lang sigt. I forbindelse med valget bør selskabet f.eks. overveje følgende områder:

- Likviditetskrav
- Konsekvenser som følge af, at SKAT evt. kan være uenig i værdiansættelsen
- Afledte omkostninger

Såfremt selskabet vælger at lagerbeskatte sine unoterede porteføljeaktier, vil dette kræve likviditet til at betale den løbende skat, så længe der er en avance, hvilket taler imod denne beskatningsform. På denne anden side gælder det dog også, at selskabet ved tab vil få godtgjort skatten, hvilket taler for at vælge denne beskatningsform.

Der skal foretages en særskilt værdiansættelse af de unoterede aktier. Der findes ikke en officiel handelsværdi ligesom for børsnoterede aktier, hvorfor selskabet selv skal værdiansætte aktierne. Såfremt der foreligger en faktisk handelsværdi, skal denne anvendes. Hvis dette ikke er tilfældet, skal aktierne værdiansættes efter 19. maj 1993-kursen²⁹. Praksis omkring værdiansættelse efter 19. maj 1993-kursen bygger ofte på syn og skøn foretaget af Landsskatteretten³⁰.

Jf. Skatteforvaltningslovens § 53, har juridiske personer, omfattet af SEL §§ 1 og 2, ikke længere ret til at modtage omkostningsgodtgørelse for sager indbragt efter den 14. juni 2009. De kan dog i stedet fradrage omkostningerne i den skattepligtige indkomst. For selskaberne betyder det nu, at de selv skal afholde omkostninger til syn og skøn-sager, hvorfor praksis omkring 19. maj 1993-kurserne er betydeligt ændret.

Omkostninger til syn og skøn vil være en afledt omkostning som følge af værdiansættelsen. Omkostningen vil blive pålagt den enkelte porteføljeaktionær. Såfremt selskabet vælger lagerbeskatning, skal de hvert år fastsætte handelsværdien af de unoterede aktier. Dette vil betyde, at selskabet hvert år skal bruge ressourcer og likviditet på dette. Dette taler derfor imod at lagerbeskatte de unoterede aktier.

Vi vurderer anvendelse af TS-cirkl. 2000.9 og TS-cirkl. 2000.10 som et muligt værktøj til værdiansættelsen. Disse anvendes i andre områder af skattelovgivningen, hvor der f.eks. sker overdragelse af virksomheder mellem interesseforbundne parter. Denne mulighed ser vi dog kun på mere simple virksomheder. Ved simple

²⁹ Kilde: R&R nr. 10.2009: Artikel "Forårspakke 2.0" af statsautoriseret revisor Michael Sørensen.

³⁰ Kilde: www.skm.dk/publikationer/udgivelser/1779/1800/ Bilag 4 værdiansættelse

virksomheder menes selskaber, som har aktiver og passiver bestående af f.eks. materielle anlægsaktiver, omsætningsaktiver og gæld.

For mere komplicerede selskaber ser vi anvendelse af værdiansættelse efter reglerne om transfer pricing og kontrollerede transaktioner som en mulighed. Denne metode tager udgangspunkt i de kapitalbaserede modeller som f.eks. Discounted cash-flow modellen, da disse er baseret på traditionelle økonomiske ræsonnementer, og derfor i højere grad afspejler den reelle handelsværdi. Denne metode anvendes ofte ved værdiansættelse ved handler mellem uafhængige parter.

Ved anvendelse af disse metoder kan SKAT dog stadig være uenig i værdiansættelsen. Selskabet kan derfor være nødsaget til at føre sagen i Landsskatteretten og derved blive pålagt de ekstra omkostninger til at føre en sådan sag.

Ud fra ovenstående har vi set på, hvad der som hovedregel taler for og imod valg af beskatningsprincipperne. Der skal dog altid foretages en særskilt vurdering ud fra selskabets situation.

5.4. Delkonklusion

Vi har nu set på, hvordan aktier bliver beskattet efter den nye lov. Vi har fundet ud af, at datter- og koncernselskabsaktier er skattefri. Porteføljeaktier beskattes som hovedregel efter lagerprincippet. For unoterede porteføljeaktier kan der vælges realisationsprincippet.

Ved lagerprincippet sker der løbende beskatning af urealiserede avance samt løbende fradrag for urealiserede tab. Dette opgøres som forskellen mellem handelsværdi primo og handelsværdi ultimo. Ved realisationsprincippet sker der først beskatning det år, hvor avancen eller tabet opstår. Anskaffelsessummen opgøres efter gennemsnitsmetoden.

Vi har lavet en opsummering af fordele og ulemper ved hvert af de 2 beskatningsprincipper.

Lagerprincip		Realisationsprincip	
For	Imod	For	Imod
Tab kan modregnes i årets skattepligtige indkomst.	Værdiansættelse af handelsværdi skal fastsættes hvert år efter gældende praksis. Afledte ekstra omkostninger. Krav til likviditet ved avance.	Værdiansættelse sker kun ved indgangen til indkomståret 2010 og ved afståelsen. Beskatning sker først ved realisation, og ved salg vil selskabet have modtaget likviditet til at betale skatten.	Beskatning sker først ved realisation, og såfremt det er en stor avance, kan det kræve ekstra likviditet til at betale skatten. Dette er primært ved overdragelse af aktierne. Tab er kildeartsbegrænset til avance fra unoterede aktier.

Skema 5a

6. Beskatning af aktieudbytte

Aktieudbytte er som hovedregel skattepligtigt, jf. SL § 4, stk. 1 litra e og LL § 16 A stk. 1. Som undtagelse hertil findes bestemmelsen i SEL § 13, stk. 1, nr. 2. Vi vil herefter i dette afsnit referere til SEL § 13 som hovedregel for skattefrie udbytte.

Udbytte er som hovedregel skattefrit når:

- der er tale om udbytte fra datter- og koncernselskabsaktier
- datter- og koncernselskabet har et fast driftssted i et EU-land
- datter- og koncernselskabet er omfattet af moder- datterselskabsdirektivet eller har fast driftssted i et land, hvor Danmark har indgået en dobbeltbeskatningsoverenskomst.

Såfremt betingelserne ikke er opfyldt, vil udbyttet være skattepligtigt.

Når udbyttet er skattepligtigt, har det udloddende selskab pligt til at indeholde 28 % i udbytteskat, jf. hovedreglen i KSL § 65, stk. 1. Der findes dog en undtagelse i KSL § 65, stk. 7, som siger, at såfremt der er tale om udlodning til et selskab, som er skattepligtigt efter SEL § 1³¹, så kan der indeholdes 25 % i udbytteskat. I praksis vil det alt overvejende være undtagelsen, som de udloddende selskaber vil anvende, idet at de 25 % er i overensstemmelse med selskabsskatteprocenten. Der vil derfor ikke være noget likviditetsproblem for det udbyttemodtagende selskab.

Dertil kommer med de nye regler, herunder værnsreglen imod omvendte juletræer, en helt ny problematik i forbindelse med udbytteudlodning. Såfremt værnsreglen gør sig gældende, medfører det, at det udbyttegivende selskab, herefter driftsselskabet, ikke skal se på ejerskabet i det direkte udbyttemodtagende selskab, men derimod ejerskabet i det ultimative udbyttemodtagende selskab. Herved bliver værnsreglens følger en undtagelse til hovedreglen om skattefrihed, og udbyttet kan blive skattepligtigt.

Vi vil nu gennemgå hovedreglerne for udbyttebeskatning for de 3 aktiekategorier, herunder henholdsvis datterselskabs-, koncernselskabs- og porteføljeaktier, hvorefter undtagelsen til hovedreglen i SEL § 13 vil blive behandlet i et særskilt afsnit, 6.4.

6.1. Datterselskabsaktier

Udbytte fra datterselskabsaktier er underlagt skattefrihed, jf. hovedreglen i SEL § 13, stk. 1, nr. 2. I den gamle lov var der krav om, at aktierne skulle ejes i en periode på mindst 1 år, før udbyttet var skattefrit. Såfremt der skete afståelse inden for perioden på 1 år, ville det modtagne udbytte blive skattepligtigt. Dette krav er ved Lov nr. 525 afskaffet, således at der ikke længere er krav til ejertiden.

Bortskaffelsen af 1 års kravet betyder, at et selskab med ejerskab af datterselskabsaktier, inden for 1 år, både kan modtage udbytte, ligesom det kan realisere en aktieavance, og begge vil være skattefrie for

³¹ SEL § 1 – omhandler skattepligt for selskaber, herunder bl.a. A/S og ApS, hjemmehørende i Danmark

selskabet. Herved er der opnået skattemæssig neutralitet, når et selskab med ejerskab af datterselskabsaktier fremover har et aktieudbytte eller en aktieavance.

6.2. Koncernselskabsaktier

Udbytte fra koncernselskabsaktier er også underlagt skattefrihed, jf. hovedreglen i SEL § 13, stk. 1, nr. 2. Ligeledes for koncernselskabsaktierne var der i den gamle lov krav om, at aktierne skulle ejes i en periode på mindst 1 år, før udbyttet var skattefrit, jf. datterselskabsaktier. Dette er ved Lov nr. 525 afskaffet, således at der ikke længere er krav til ejertid.

Kravet om ejertid på 1 år blev afskaffet for koncernselskaber grundet reglerne i SEL § 31, som omhandler tvungen sambeskatning for danske selskaber. Sambeskatningen indtræder så snart koncernforbindelsen oprettes, også selvom denne periode er under 1 år. Hvis der både sker sambeskatning og beskatning af udbytte, udloddet inden for perioden på 1 år, vil der ske dobbeltbeskatning af overskuddet i koncernselskabet, såfremt aktien afstås inden for samme periode. Skattefriheden gælder yderligere også for udbytte fra udenlandske koncernselskaber grundet globalpuljeprincippet og territorialprincippet, jf. SEL § 8.

Bortskaffelsen af 1 års kravet betyder også her, at et selskab med ejerskab af koncernselskabsaktier, inden for perioden på 1 år, både kan modtage udbytte, ligesom det kan realisere en aktieavance, og begge vil være skattefrie for selskabet.

Herved er der opnået skattemæssig neutralitet, når et selskab med ejerskab af koncernselskabsaktier fremover sambeskattes, modtager et aktieudbytte eller realiserer en aktieavance.

6.3. Porteføljeaktier

Udbytte fra porteføljeaktier er ikke underlagt skattefrihed, jf. hovedreglen i SEL § 13, stk. 1, nr. 2. I den tidligere lov var selskaber også skattepligtige af udbytte ved ejerandel under 10 %, men den marginale beskatning på udbytte udgjorde kun 16,5 %.

Ved den nye lov er udbytte fra porteføljeaktier skattepligtigt, dog beskattes det marginalt med 25 %. Ændringen af den marginale beskatning på 25 % er begrundet med neutral beskatning af aktieudbytte og aktieavance fremadrettet. Vi vil nu efterprøve, om ændringerne af den marginale skat på udbytte har medført neutral beskatning af udbytte og avancer.

Eksempel 1 – Efterprøvelse af udsagnet om neutral beskatning af udbytte og avancer³²

Beregningerne er lavet med baggrund i gældende ret i 2009 og derefter gældende ret i 2010. Ud fra ovenstående eksempel ses det, at der i 2009 har været en skattebesparelse på kr. 38.250 ved at få aktieudbytte frem for aktieavance, imens der i 2010 ikke er nogen forskel.

Eksemplet bekræfter hermed formålet med reguleringen i den nye lov, herunder at de nye regler har medført neutralitet ved beskatning af aktieudbytte og aktieavancer.

Aktieudbytte	2009	2010
Aktieudbytte	450.000	450.000
- heraf skattefrit	-153.000	0
Aktieavance	18.000	18.000
Skattepligtig indkomst	315.000	468.000
Heraf 25 % skat	78.750	117.000
Aktieavance	2009	2010
Aktieudbytte	0	0
- heraf skattefrit	0	0
Aktieavance	468.000	468.000
Skattepligtig indkomst	468.000	468.000
Heraf 25 % skat	117.000	117.000
Besparelse ved aktieudbytte contra aktieavance	38.250	0

6.4. Udbytteproblematik, for selskaber omfattet af ABL § 4A, stk. 3

Som nævnt i afsnittets indledning, kan den nye værnsregel imod omvendte juletræer medføre, at et skattefrit udbytte bliver skattepligtigt. Indeholdelsespligten ligger hos driftsselskabet, hvorfor det også er driftsselskabet, som skal undersøge, hvorledes aktionærkredsen i et evt. mellemholdingselskab, herefter MH, er sammensat for at finde ud af, om MH er omfattet af værnsreglen. Hvis MH er omfattet af værnsreglen³³, dvs. gennemsligt, så har datterselskabet indeholdelsespligt af udbytteskatten.

Udbytteproblematikken gør sig kun gældende, når MH er omfattet af værnsreglen, og skal således ses fra både datters-, det gennemsligtige MH's - samt de ultimative selskabsaktionærers, synsvinkel. Vi vil nu gennemgå nogle eksempler og vise, hvorledes en udbytteudlodning forløber i en relativt simpel koncernstruktur, samt hvornår udbytteproblematikken opstår, herunder både hvad angår datterselskabet, MH og de ultimative selskabsaktionærer.

Vi vil i eksemplerne antage at betingelserne 1, 2 og 4 i værnsreglen imod de omvendte juletræer, jf. ABL § 4A, stk. 3, er opfyldt, og der foretages således kun kontrol af den 3. betingelse som er:

- *Datter- og koncernselskabsaktier anses for ejet direkte af moderselskabets selskabsaktionærer, når mere end 50 % af aktiekapitalen i moderselskabet direkte eller indirekte ejes af selskaber omfattet af SEL § 1 eller § 2, stk. 1, litra a, der ikke ville kunne modtage udbytte skattefrit ved direkte ejerskab af aktierne i det enkelte datterselskab*

³² Se bilag 2 for forudsætninger samt samlet beregning

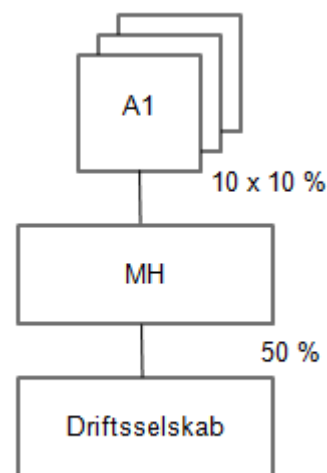
³³ Se afsnit 4.1, Værnsregel, ABL § 4a, stk. 3

6.4.1. Eksempel 1- Alle de ultimative selskabsaktionærer er skattepligtige³⁴

Driftsselskabet ejes af MH med 50 %, og MH ejes derefter af de 10 overliggende selskabsaktionærer med 10 % hver. Jf. eksempel 1 i afsnit 4, kom vi frem til, at MH er omfattet af værnreglen, fordi forudsætningen for at modtage skattefrit udbytte ikke opfyldt³⁵.

Aktierne i driftsselskabet anses således for ejet direkte af de ultimative selskabsaktionærer, herefter A1-A10. Det medfører også, at driftsselskabets udbytte anses for at være udloddet direkte til de ultimative selskabsaktionærer, selv om driftsselskabet rent faktisk overfører pengene til MH.

Det antages nu, at driftsselskabet i 2010 udlodder kr. 1.000 i udbytte, og at MH videreudloder hele beløbet til de ultimative selskabsaktionærer.



Figur 6a

Konsekvenser for driftsselskabet:

Driftsselskabet skal foretage undersøgelse af koncernstrukturen med henblik på at sikre, at udbytteudlodningen sker korrekt. Aktierne ejes direkte af A1-10 med 5 % hver, dvs. 50 % i alt. Driftsselskabet skal således kun indeholde udbytteskat af 50 % af det udloddede udbytte, svarende til kr. 500, hvoraf udbytteskatten udgør i alt kr. 125. Den resterende del på kr. 500 udloddes skattefrit.

Konsekvenser for MH:

MH modtager kr. 375 fra driftsselskabet, og vil herefter videreudlodde det hele til de ultimative selskabsaktionærer. MH skal også foretage undersøgelse af koncernstrukturen, før det videreudloder. MH kan videreudlodde kr. 375 til de overliggende selskabsaktionærer uden indeholdelse af udbytteskat, idet der er tale om datterselskabsaktier.

Konsekvenser for den ultimative selskabsaktionær:

A1 modtager et nettoudbytte på kr. 37,5 fra MH, heri er der indeholdt udbytteskat kr. 12,5, svarende til marginalbeskatning på 25 %. A1 skal således indtægtsføre kr. 50 ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst. Ved opgørelsen af årets skyldige selskabsskat skal den allerede indeholdte udbytteskat kr. 12,5 indgå som betalt skat, og således bliver A1 godskrevet for den allerede betalte udbytteskat.

Konklusion

Ovenstående eksempel viser, hvordan en udbytteudlodning efter hovedreglen vil forløbe i praksis. Efter hovedreglen menes, når de ultimative selskabsaktionærer er i samme aktiekategori, og hele udbyttet videreudloddet fra MH og op til de ultimative selskabsaktionærer.

³⁴ Se bilag 3 for beregninger

³⁵ Se afsnit 4.2.3.1, Eksempel 2 - mellemholdingselskab er omfattet af værnreglen

Der findes dog flere komplicerede koncernstrukturer i praksis samt de tilfælde, hvor MH vælger ikke at udlodde udbyttet videre. Her kan udbytteudlodning give anledning til flere problemstillinger.

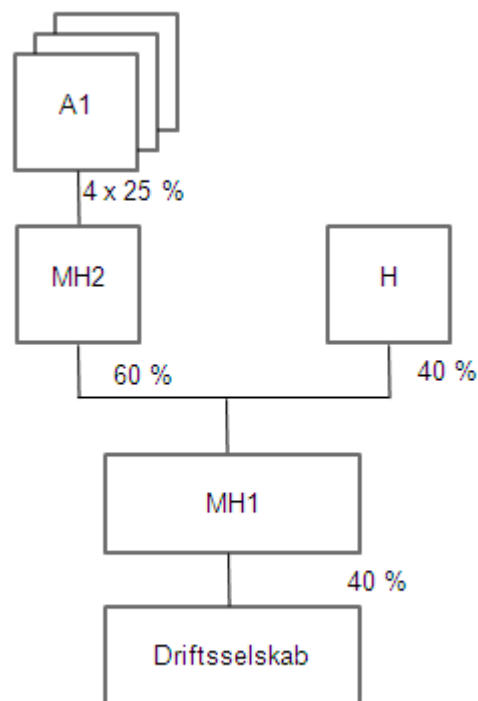
Vi vil i det følgende eksempel belyse nogle af de problemstillinger som kan opstå, når der er tale om en koncern, hvor de ultimative selskabsaktionærer sammensætter sig af både skattefrie og skattepligtige selskabsaktionærer.

6.4.2. Eksempel 2³⁶ – Hvor de ultimative selskabsaktionærer sammensætter sig af både skattefrie og skattepligtige selskabsaktionærer³⁷

Driftsselskabet ejes af MH1 med 40 %, og MH1 ejes derefter af henholdsvis MH2 med 60 % og H med 40 %. MH2 ejes af A1-4 med 25 % hver. MH1 og MH2 er omfattet af værnsreglen og bliver gennemsigtigt, fordi mere end 50 % af de ultimative selskabsaktionærer ikke kan modtage skattefrit udbytte fra driftsselskabet, idet deres indirekte ejerskab udgør 6 %.

Aktierne i driftsselskabet skal således anses for ejet direkte af de ultimative selskabsaktionærer, herefter A1-4 og H. Det medfører også, at driftsselskabets udbytte anses for at være udloddet direkte til de ultimative selskabsaktionærer selv om driftsselskabet rent faktisk overfører pengene til MH1.

Det antages nu, at driftsselskabet i 2010 udlodder kr. 250 i udbytte, hvoraf kr. 100 udloddes til MH1. FSR konkluderer, at H kommer til at betale en del af skatten for A1-A4. Spørgsmålet er så, hvordan videreudlodningen fra MH1 skal behandles?



Figur 6b

Konsekvenser for driftsselskabet:

Driftsselskabet skal foretage undersøgelse af koncernstrukturen med henblik på at sikre, at udbytteudlodningen sker korrekt. Aktierne ejes direkte af A1-4 med 6 % og H med 16 %. Driftsselskabet udlodder i alt kr. 100, hvoraf der skal indeholde udbytteskat af kr. 60, i alt kr. 15. Den resterende del på kr. 40 udloddes skattefrit.

Konsekvenser for MH1:

MH1 modtager kr. 85 fra driftsselskabet og vil herefter videreudlodde det hele. MH1 skal også foretage undersøgelse af koncernstrukturen før det videreudlodder. MH1 kan udlodde kr. 85 skattefrit, med henholdsvis kr. 51 til MH2 (60 %) og kr. 34 til H (40 %). MH1 indeholder således ikke udbytteskat.

³⁶ Se bilag 4 for beregninger

³⁷ Kilde: SKM.2010.203.DEP – Kommentar til henvendelse fra FSR

Konsekvenser for MH2:

MH2 modtager kr. 51 fra MH1 skattefrit. Oprindeligt skulle udbyttet have udgjort kr. 45, svarende til 60 % af kr. 100 fratrasket udbytteskatten på kr. 15. MH2 modtager således kr. 6 for meget.

Konsekvenser for H:

H modtager kr. 34 fra MH1 skattefrit. Oprindeligt skulle udbyttet have udgjort kr. 40, svarende til 40 % af kr. 100. H modtager således kr. 6 for lidt.

Konklusion

Ovenstående eksempel viser, hvordan en udbytteudlodning som ikke er efter hovedreglen vil forløbe i praksis. Problemet opstår, idet at der både er skattefrie og skattepligtige ultimative selskabsaktionærer, og det resulterer i, at den skattefrie selskabsaktionærs udbytte bliver reduceret i forhold til det oprindelige udbytte.

En løsning på ovenstående problemstilling, er efter Skatteministeriets³⁸ opfattelse, at aktionærerne A4-4 forpligtes til at indbetale et beløb svarende til den indeholdte skat til MH ved kontant indbetaling eller ved, at der i MH optages en fordring på de aktionærer som skatten påhviler, her A1-4. En sådan forpligtelse ville medføre, at MH havde mulighed for at videreudlodde samme beløb, kr. 100, til de overliggende selskabsaktionærer. Der er dog ingen lovhjemmel til en sådan forpligtelse i selskabsretten lige pt.

6.5. Delkonklusion

Vi har nu gennemgået beskattningen af udbytte for de 3 respektive aktiekategorier, hvor udbytte fra datter- og koncernselskabsaktier efter hovedreglen i SEL § 13, stk. 1, nr. 2 er skattefrit, imens der betales 25 % i udbytteskat af udbytte fra porteføljeaktionærer:

Udbyttebeskatning for de 3 aktiekategorier	Portefølje	Datter & Koncern
Overskud i driftsselskab	100	100
Beskatning	-25	-25
Til udlodning til MH	75	75
Indkomst til beskatning i MH	75	75
Beskatning	-18,75	0
Til udlodning	56,25	75

Datter- og koncernselskabsaktier skal ikke længere have været ejet i en sammenhængende periode på 1 år for, at udbyttet kan modtages skattefrit. Kravet om ejertid på 1 år blev også afskaffet for koncernselskaber for at undgå dobbeltbeskatning, herunder beskatning af overskuddet samt udbytteudlodning. Denne ændring har medført, at der er opnået skattemæssig neutralitet, når et selskab med ejerskab af datter- eller koncernselskabsaktier fremover modtager et aktieudbytte eller realiserer en aktieavance.

Udbytte fra porteføljeaktier er ikke underlagt skattefrihed, jf. hovedreglen i SEL § 13, stk. 1, nr. 2. Den marginale beskatning på udbytte er ved den nye lov ændret til 25 % i forhold til 16,5 % førhen. Ligeledes er

³⁸ Kilde: SKM 2010.203.DEP af 15. marts 2010

der her opnået skattemæssig neutralitet, når en porteføljeaktionær modtager udbytte henholdsvis realiserer en aktieavance.

Ved de nye regler er der kommet en undtagelse til hovedreglen om skattefrit udbytte. Undtagelsen er opstået som følge af værnsreglen imod omvendte juletræer i ABL § 4A, stk. 3. Når et MH bliver omfattet af værnsreglen, må MH tåle, at driftsselskabet indeholder udbytteskat på 25 % af den del af udbyttet, der kan henføres til de skattepligtige ultimative selskabsaktionærer. Dette kan medføre nogle problemstillinger, idet at den skattefrie selskabsaktionær bliver straffet ved, at udbyttet er beregnet som en andel af MH's modtagne nettoudbytte. På denne måde kommer den skattefrie selskabsaktionær indirekte til at betale en del af udbytteskatten.

Det er endnu ikke fastlagt, hvorledes problemstillingen skal håndteres i praksis. Skatteministeriet har dog givet udtryk for, at en løsning er, at de skattepligtige ultimative selskabsaktionærer bliver forpligtet til at indbetale den af driftsselskabets indeholdte udbytteskat til MH, hvorefter MH kan udlodde det fulde udbytte videre. Der er dog foreløbig ingen lovhjemmel til et sådant retskrav.

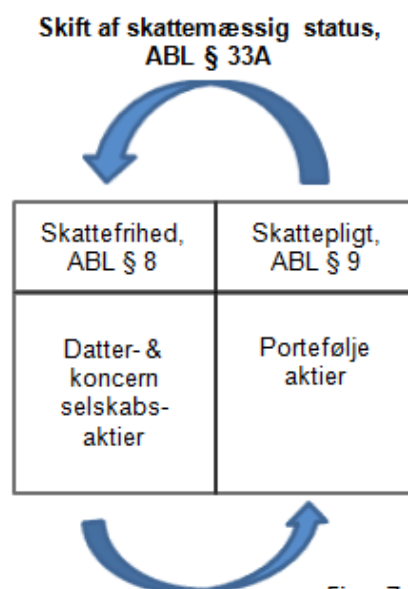
7. Skift af skattemæssig status

Som nævnt i afsnit 3 er sondringen mellem de 3 nævnte aktiekategorier baseret på graden af ejerskab og ikke ejertiden. Som følge af den nye værnsregel imod omvendte juletræer, som vi har behandlet i afsnit 4, har vi vist, at der kan opstå situationer, hvor f.eks. datterselskabsaktier kan blive porteføljeaktier. Der findes også andre situationer, som kan medføre et sådant skift. Dette skift fra en aktiekategori til en anden kaldes i loven for skift af skattemæssig status.

Definitionen af et skattemæssigt statusskifte, jf. ABL § 33A, stk. 2:

- Ved skift af skattemæssig status forstås, at avance og tab på aktierne enten:
 - skifter fra at være omfattet af skattefrihed, jf. ABL § 8 til at være omfattet af skattepligt, jf. ABL § 9
 - skifter fra at være omfattet af skattepligt efter ABL 9 til at være omfattet af skattefrihed efter ABL § 8

Jf. ABL § 33A, skal aktier, som skifter skattemæssig status i henhold til ABL § 33A, stk. 2, anses for afstået og anskaffet igen til handelsværdien på tidspunktet for statusskiftet.



Endvidere følger af ABL § 33A, stk. 3, 2. pkt., at statusskifte, jf. ovenstående definition, kan medføre beskatning efter de almindelige regler for de respektive aktiekategorier. Det fremgår ligeledes af bemærkningerne til lovforslaget, at den opgørelse, der skal foretages efter den nye § 33A, indebærer både en regulering af afståelsessummen og anskaffelsessummen.

Et statusskifte kan ske uden, at selskabsaktionæren har indflydelse herpå og uden, at denne kan gøre noget for at forhindre dette. I nogle tilfælde kan et statusskifte også ske uden, at den pågældende selskabsaktionær får oplysninger herom, og det kan betyde, at selskabets selvangivelse ikke udfyldes korrekt, hvilket kan medføre straf³⁹.

Vi vil nu efterfølgende vise de mulige statusskift samt gennemgå nogle praktiske eksempler, som skal illustrere den praktiske problemstilling, som følger af denne bestemmelse.

7.1. Mulige statusskift

De forskellige mulige statusskift vil blive behandlet i de efterfølgende afsnit, og er som følger:

1. Fra datterselskabsaktie til koncernselskabsaktie
2. Fra datterselskabsaktie til porteføljeselskabsaktie
3. Fra koncernselskabsaktie til datterselskabsaktie

³⁹ Kilde: TfS 2010, Artikel 229, De skattefri aktionærer betaler skatten

4. Fra koncernselskabsaktie til porteføljeselskabsaktie
5. Fra porteføljeselskabsaktie til datterselskabsaktie
6. Fra porteføljeselskabsaktie til koncernselskabsaktie

7.1.1. Fra datterselskabsaktie til koncernselskabsaktie

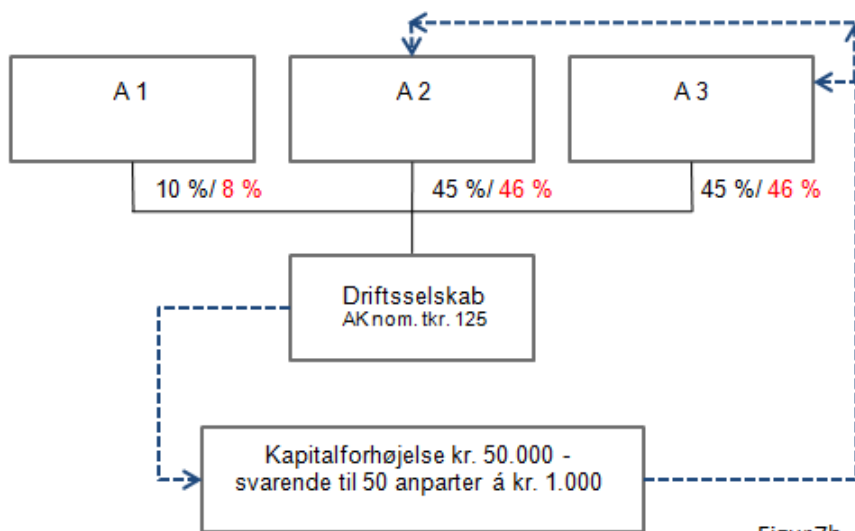
Et statusskift fra datterselskabsaktier til koncernselskabsaktier defineres, jf. § 33A ikke som et skattemæssigt statusskift, fordi begge aktiekategorier, jf. ABL § 8 er omfattet skattefrihed.

Et statusskifte fra datterselskabsaktionær til koncernselskabsaktionær kan f.eks. ske via kapitaludvidelse eller opkøb af de øvrige koncernselskabers andele.

7.1.2. Fra datterselskabsaktie til porteføljeaktie

Jf. ABL § 33A, stk. 2, nr. 1, defineres et statusskifte fra datterselskabsaktier til porteføljeaktier for at være et skattemæssigt statusskift. Et skift fra datterselskabsaktie til porteføljeaktie vil ikke medføre beskatning som følge af, at det er en datterselskabsaktie som anses for afstået, og denne er, jf. ABL § 8 omfattet af skattefrihed. Statusskiftet vil dog medføre en ny anskaffelsessum for porteføljeaktierne. Dette vises i de 2 særskilte efterfølgende eksempler.

7.1.2.1. Eksempel 1 – Kapitalforhøjelse med unoterede aktier



Figur 7b

De 3 selskaber A1, A2 og A3 stifter i 2010 driftsselskabet, og ejer henholdsvis 10 %, 45 % og 45 % af de unoterede anparter i driftsselskabet. Driftsselskabets nominelle anpartskapital udgør kr. 125.000. Der går ikke ret lang tid før selskabet har brug for yderligere kapital i opstartsfasen som følge af de mange nødvendige investeringer. Det bliver besluttet, at der skal gennemføres en kapitaludvidelse på kr. 50.000, svarende til 50 anparter á kr. 1.000. A1 vælger ikke at købe flere anparter i driftsselskabet.

A2 og A3 får yderligere 25 anparter i driftsselskabet, og får derfor et ejerskab på 46 % efter kapitalforhøjelsen. Som følge af at A1 valgte ikke at være med, er dens ejerskab nu kun 8 %. Det medfører, jf. ABL § 33A, stk. 2, nr. 1, at A1 nu har skiftet skattemæssig status fra at være datterselskabsaktionær til at være porteføljeaktionær.

Skattemæssige konsekvenser A1:

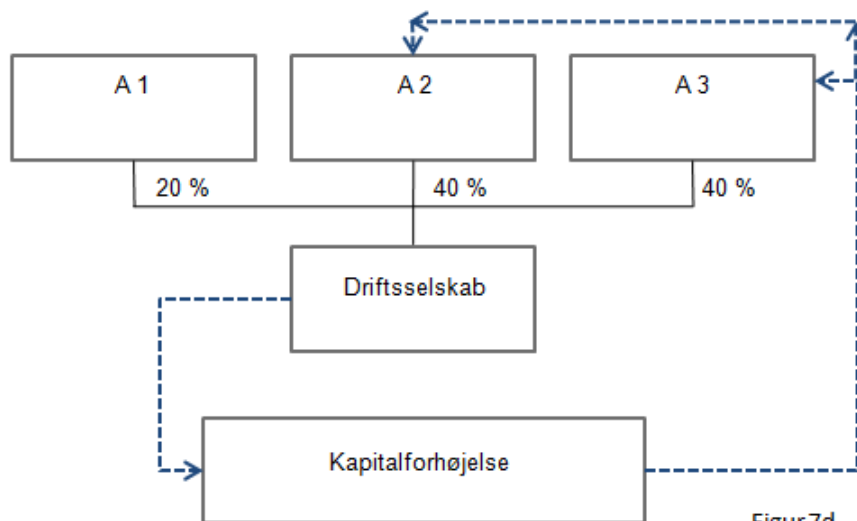
Der antages, at A1 har valgt beskatning efter realisationsprincippet, jf. ABL § 23, stk. 6. Anskaffelsessummen for 10 % af aktierne i driftsselskabet var kr. 12.500, og handelsværdien er opgjort til kr. 20.000.

Den dag statusskiftet sker, sker der afståelse af A1's datterselskabsaktie, og A1 realiserer således en aktieavance på kr. 7.500, som er skattefri, jf. ABL § 8. Anskaffelsessummen for nu 8 % af aktierne i driftsselskabet udgør herefter kr. 20.000.

Opgørelse af aktieavance ved statusskift for A1:

Handelsværdi	20.000
Anskaffelsessum	12.500
	<u>7.500</u>
Skat heraf	<u>-</u>

Figur 7c

7.1.2.2. Eksempel 2⁴⁰ - Kapitalforhøjelse med børsnoterede aktier

Figur 7d

A1 køber sig i 2006 ind i koncernen ved at købe aktier i det børsnoterede driftsselskab. De 3 selskaber A1, A2 og A3 ejer henholdsvis 20 %, 40 % og 40 % af de børsnoterede aktier i driftsselskabet. Alle koncernens selskaber har regnskabsåret 1. juli – 30. juni, hvilket betyder at indkomståret 2010 påbegyndes 1. juli 2009. Ved påbegyndelse af indkomståret 2010 bliver A1 omfattet af ABL § 4A, og bliver således datterselskabsaktionær. I september måned 2009 gennemføres en kapitalforhøjelse i driftsselskabet, hvormed A1's ejerandel falder som følge af, at A1 vælger ikke at købe yderligere aktier. Efter kapitalforhøjelsen er A1's ejerandel nu kun 8 %, hvilket, jf. ABL § 33A, stk. 2, nr. 1 betyder, at A1 nu har skiftet skattemæssig status fra at være datterselskabsaktionær til at være porteføljeaktionær.

⁴⁰ Kilde: Skatteudvalget 2009-10, SAU Alm. del bilag 88

Skattemæssige konsekvenser for A1:

Der er tale om børsnoterede aktier, som skal beskattes efter lagerprincippet, jf. ABL § 23, stk. 6. Anskaffelsessummen for 20 % af aktierne i driftsselskabet var oprindeligt 350 mio. og handelsværdien på afståelsestidspunktet 100 mio. A1 har således et urealiseret tab på 250 mio.

Den dag statusskiftet sker, sker der ligeledes afståelse af A1's datterselskabsaktie, og A1 realiserer således et tab på 250 mio. Jf. ABL § 8 skal der ikke foretages afståelsesbeskatning.

Opgørelse af aktietabet ved statusskift for A1:	
Aktiernes værdi	100
Anskaffelsessum	350
	<u>-250</u>
Skat heraf	<u><u>-</u></u>

Figur 7e

Primo indkomståret 2010, 1. juli, bliver A1 omfattet af L202's § 22, stk. 9, nr. 1, 6. pkt., hvorfor selskabet skal opføre en nettokurstabskonto, jf. afsnit 8.2 Overgangsreglen medfører, at hvis selskabet i ejertiden på noget tidspunkt har kunnet modtage skattefrit datterselskabsudbytte, dvs. at har ejet mindst 10 % i driftsselskabet, så kan eventuelle tab på disse aktier ikke indgå i beregningen af nettotabskontoen. Denne værnsregel betyder altså, at A1 ikke kan få fradrag for sit tab på 250 mio.

Nettokurstabskontoen skal, jf. afsnit 8.4, opgøres for at undgå beskatning af fiktive gevinster. Som der ses i eksemplet, er der her tale om et reelt tab, idet der tilbage i 2006 blev betalt 350 mio. Tabet indgår ikke på nettokurstabskontoen, og er derfor ej fradragsberettiget.

Anskaffelsessummen for de nu 8 % af aktierne i driftsselskabet udgør herefter 100 mio. Anskaffelsessummen er således faldet i forhold til den oprindelige anskaffelsessum på 350 mio. A1 ejer nu porteføljeaktier, og skal derfor i fremtiden lagerbeskattes af eventuelle værdistigninger fra mio.100.

7.1.3. Fra koncernselskabsaktie til datterselskabsaktie

Her har vi den modsatte situation i forhold til afsnit 7.1.1. Ligheden mellem de to eksempler er, at et skift fra koncernselskabsaktier til datterselskabsaktier ligeledes ikke defineres som et skattemæssigt statusskift, jf. ABL § 33A.

Et skift fra koncernselskabsaktionær til datterselskabsaktionær kan f.eks. ske via salg af aktiebeholdningen.

7.1.4. Fra koncernselskabsaktie til porteføljeaktie

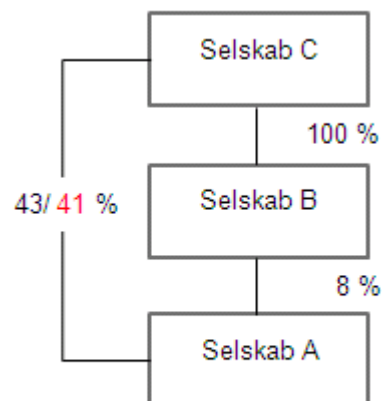
Jf. ABL § 33A, stk. 2, nr. 1, defineres et skift fra koncernselskabsaktie til porteføljeaktie for at være et skattemæssigt statusskift. Et skift fra koncernselskabsaktie til porteføljeaktie vil ikke medføre beskatning da det er en koncernselskabsaktie som anses for afstået, og denne er jf. ABL § 8 omfattet af skattefrihed.

Statusskiftet kan dog medføre en ny anskaffelsessum for porteføljeaktierne. Dette vises i det efterfølgende eksempel.

7.1.4.1. Eksempel 1 – Salg af 2 % aktier⁴¹

Selskab C ejer 43 % i driftsselskabet A. Selskab C stifter i 2006 Selskab B, som også køber aktier i Selskab A, 8 %. Jf. eksempel 3.2.1.1 er der sambeskatning mellem de 3 selskaber som følge af at Selskab C og B tilsammen besidder mere end 50 % af stemmerne i Selskab A. Derfor betegnes B's aktier i Selskab A som koncernselskabsaktier.

Den 5. januar 2010 sælger Selskab C 2 % af aktierne i Selskab A til tredjemand. Herefter har Selskab C 41 % + 8 % igennem B, svarende til 49 % i alt.



Figur 7f

Skattemæssige konsekvenser for Selskab B:

Der antages at Selskab B har valgt beskatning efter realisationsprincippet jf. ABL § 23, stk. 6. Anskaffelsessummen for 8 % af aktierne i Selskab A var kr. 40.000. A's handelsværdi udgør den 5. januar 2010 kr. 1.000.000, hvilket svarer til 80.000 for 8 % af aktierne.

Som følge af, at Selskab C sælger 2 %, er det samlede ejerskab i Selskab A nu kun 49 %. Det vil sige, at der ikke længere er sambeskatning og derved er de 8 % af aktierne i Selskab A ikke længere koncernselskabsaktier.

Den dag statusskiftet sker, sker der ligeledes afståelse af Selskab B's koncernselskabsaktie, og der realiseres en aktieavance på kr. 40.000. Jf. ABL § 8 skal der ikke foretages afståelsesbeskatning. Anskaffelsessummen på porteføljeaktierne er kr. 80.000, og aktierne er herefter skattepligtige i henhold til ABL § 9.

Opgørelse af aktieavance ved statusskift for Selskab B:	
Aktiernes værdi	80.000
Anskaffelsessum	40.000
	<u>40.000</u>
Skat heraf	<u>-</u>

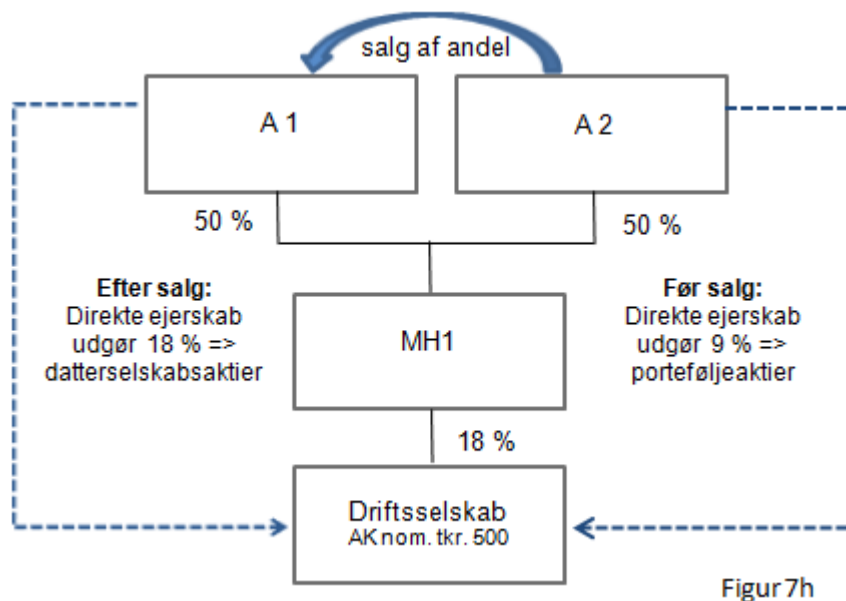
Figur 7g

7.1.5. Fra porteføljeselskabsaktie til datterselskabsaktie

Jf. ABL § 33A, stk. 2, nr. 2, defineres et skift fra porteføljeaktier til datterselskabsaktier for at være et skattemæssigt statusskift. Et skift fra porteføljeaktie til datterselskabsaktie vil medføre beskatning som følge af afståelse af porteføljeaktien, som er omfattet af skattepligt, jf. ABL § 9.

⁴¹ Kilde: TfS 2009, 833 – artikel om selskabers aktieavancer efter skattereformen

7.1.5.1. Eksempel 1⁴² – Salg af aktier mellem selskabsaktionærerne



I 2010 oprettes ovenstående koncern. Et mellemholdingselskab MH1 ejer 18 % af aktierne i et unoteret driftsselskab (D). Aktierne i MH ejes af selskaberne A1 og A2 med 50 % hver. Aktierne i MH1 er anskaffet til kr. 500.000, dvs. kr. 250.000 til hver. A1 og A2 ejer direkte 9 % af aktierne i driftsselskabet. Mellemholdingselskabets primære funktion er at eje aktierne, og det ikke udøver reel økonomisk virksomhed vedrørende aktiebesiddelsen.

A2 vælger 1. november 2010, at sælge sin andel til A1, hvorefter A1's ejerskab i driftsselskabet er 18 %. Det medfører, jf. ABL § 33A, stk. 2, nr. 2, at A1 nu har skiftet skattemæssig status fra at være porteføljeaktionær til at være datterselskabsaktionær.

Skattemæssige konsekvenser for A1:

Det antages, at A1 har valgt beskatning efter realisationsprincippet, jf. ABL § 23, stk. 6. Anskaffelsessummen for 50 % af aktierne i MH1 var kr. 250.000 og handelsværdien pr. 1. november 2010, som er opgjort til kr. 300.000.

MH1 rammes af værnsreglen for omvendte juletræer, fordi alle 4 betingelser er opfyldt⁴³. Det medfører, at aktierne i driftsselskabet skal anses for ejet direkte af A1 og A2. Før A2 sælger sine aktier, ejer de to selskaber, A1 og A2, 9 % af aktierne i driftsselskabet hver. Efter salget ejer A1 18 %, og har således skiftet fra at være porteføljeaktionær til at være datterselskabsaktionær.

Opgørelse af aktieavance ved statusskift for A1:

Aktiernes værdi	300.000
Anskaffelsessum	250.000
	<u>50.000</u>
Skat heraf	<u>12.500</u>

Figur 7i

⁴² Kilde: Bemærkninger til L202

⁴³ Se betingelser i afsnit 4.1

Den dag statusskiftet sker, sker der ligeledes afståelse af A1's porteføljeaktier, og A1 bliver skattepligtig af en aktieavance på kr. 50.000. Aktieavancen beskattes med 25 %, og skatten udgør i alt kr. 12.500. Anskaffelsessummen for 100 % af aktierne i driftsselskabet udgør herefter kr. 600.000, og er nu skattefritaget, jf. ABL § 4a.

7.1.6. Fra porteføljeselskabsaktie til koncernselskabsaktie

Jf. ABL § 33a, stk. 2, nr. 2, defineres et skift fra porteføljeaktier til koncernselskabsaktier for at være et skattemæssigt statusskift. Et skift fra porteføljeaktie til koncernselskabsaktie vil medføre beskatning som følge af afståelse af porteføljeaktien som er omfattet af skattepligt jf. ABL § 9.

Statusskiftet vil medføre en ny anskaffelsessum for koncernselskabsaktierne.

7.1.6.1. Eksempel 1 – Køb af 2 % af aktierne i Selskab A⁴⁴

Den 30. juni 2010 køber Selskab C de 2 % af aktierne i Selskab A tilbage. Herefter har Selskab C 43 % + 8 % igennem B, svarende til 51 % i alt.

Skattemæssige konsekvenser A1:

Selskab B og C tilsammen har nu igen opnået besiddelse af mere end 50 % af stemmerne i Selskab A. B's aktier i Selskab A betegnes derfor igen som koncernselskabsaktier.

Der antages fortsat, at A1 har valgt beskatning efter realisationsprincippet jf. ABL § 23, stk. 6. B's anskaffelsessum for 8 % af aktierne i Selskab A var kr. 80.000. Handelsværdien i driftsselskabet pr. 1. juli 2010 er opgjort til kr. 1.100.000 – 8 % heraf udgør kr. 88.000.

Den dag det skattemæssige statusskift sker, sker der ligeledes afståelse af B's porteføljeaktier, og B realiserer således en aktieavance på kr. 8.000.

Opgørelse af aktieavance ved statusskift for Selskab B:

Aktiernes værdi	88.000
Anskaffelsessum	80.000
	<u>8.000</u>
Skat heraf	<u>2.000</u>

Figur 7j

Anskaffelsessummen for 8 % af aktierne i selskab A udgør herefter kr. 88.000. Der er nu igen tale om koncernselskabsaktier jf. ABL § 4B som er skattefritaget. Alle tre selskaber vil nu igen indgå i sambeskatning.

7.2. Delkonklusion

Vi har nu gennemgået bestemmelsen i ABL § 33A, herunder definitionen på et skattemæssigt statusskift. Når aktier skifter fra en aktiekategori til en anden, skal det anses som, at aktien afstås og genanskaffes,

⁴⁴ Fortsættelse af eksempel 7.1.4.1

således at der sker skift af status. Det er dog ikke alle statusskift, som defineres for værende skift af skattemæssig status. Statusskift, som er omfattet af bestemmelsen i § 33A, vises i nedenstående skema:

Skift af skattemæssigt status jf. ABL § 33A	Til datter	Til koncern	Til portefølje
Fra datter		Nej	Ja
Fra koncern	Nej		Ja
Fra portefølje	Ja	Ja	

Figur 7k

Skiftet medfører en regulering af aktiens anskaffelsessum, og kan ligeledes medføre beskatning af aktieavancen. Det, der er afgørende for om afståelsen er skattefri eller – pligtig er, hvilken aktiekategori aktien skifter fra. Jf. figur 7a, som viser definitionen af et skattemæssigt statusskifte, er der kun tale om beskatning ved afståelse, når der skiftes fra porteføljeaktier.

Endvidere har vi konkluderet, at 3. mands dispositioner kan medføre, at en aktie skifter skattemæssig status, herunder uden, at selskabsaktionæren selv har indflydelse herpå.

8. Overgangsregler

Ved ikrafttræden af den nye aktieavancebeskatningslov er der indført en overgangsregel, således at man hverken beskatter eller giver fradrag for fiktive avancer og tab, herunder som følge af kommentar fra SmallCap, jf. afsnit 2.2.1.3 Overgangsreglen betyder, at selskaber, der er i besiddelse af porteføljeaktier ved overgangen til indkomstår 2010, skal opgøre aktiernes indgangsværdi og herefter en nettokurstabskonto.

Inden opgørelse af nettokurstabskontoen er det vigtigt først at slå fast, hvilken aktiekategori aktierne tilhører. Afhængig af aktiekategori er der forskellige faktorer, der skal tages højde for. Der er endvidere indført værnsregler mod salg og genkøb af aktier fra lovens fremsættelse og til ultimo indkomstår 2009.

Dertil kommer der sammen med værnsreglen imod omvendte juletræer en problematik om, hvordan aktier omfattet af denne skal behandles i forbindelse med overgangsreglerne.

Vi vil nu vise, hvorledes dette skal foretages i praksis fra fastsættelse af indgangsværdier til opgørelse af nettokurstabskontoen samt den fremtidige anvendelse heraf.

8.1. Indgangsværdier

Indgangsværdierne skal fastsættes primo indkomståret 2010. Disse skal anvendes som grundlag for det fremadrettede beskatningsgrundlag samt opgørelsen af det urealiserede tab ved overgangen til indkomståret 2010. Indgangsværdien opgøres forskelligt alt efter aktiekategori og -type.

Ovenstående indgangsværdier skal selvangives i indkomståret 2010.

8.1.1. Datter- og koncernselskabsaktier

For datter- og koncernselskabsaktier opgøres der ikke indgangsværdier, da aktieavancer er skattefrie og tab ikke er fradragsberettigede, jf. L202 § 22 stk. 9⁴⁵ modsætningsvis. Dette gælder uanset ejertid.

8.1.2. Porteføljeaktier

Ved fastsættelse af indgangsværdien på porteføljeaktier skelnes der ikke mellem børsnoterede og unoterede aktier.

- **§ 22 stk. 9, nr. 1:** Som hovedregel opgøres indgangsværdien på porteføljeaktier som handelsværdien
- **§ 22 stk. 9, nr. 2:** Som undtagelse hertil anvendes den skattemæssige anskaffelsessum for følgende:

⁴⁵ Herefter benævnt § 22, stk. 9

1. Selskaber, der *ikke* har påbegyndt indkomståret 2010 den 25. maj 2009 og *ikke* ejer porteføljeaktier på dette tidspunkt
2. Selskaber stiftet efter 25. maj 2009

I de tilfælde hvor handelsværdien primo indkomståret 2010 er lavere end den skattemæssige anskaffelsessum, skal den skattemæssige anskaffelsessum reduceres med den skattefrie del af udbytte, som selskabet har modtaget i ejertiden. Reduktionen kan dog højst udgøre forskellen mellem anskaffelsessummen og handelsværdien.

Handelsværdien er udtryk for værdien ved handel mellem 2 *uafhængige* parter. For børsnoterede aktier vil handelsværdien derfor være børskursen. For unoterede aktier findes der ikke en offentlig kendt handelsværdi, hvorfor der skal foretages et skøn heraf. Værdien af de unoterede aktier opgøres i praksis efter 19.maj 1993 kursen⁴⁶, som er værdiansættelse af handelsværdien, ved handel mellem 2 *uafhængige* parter. Vi har i afsnit 5.3.3 behandlet problematikken om værdiansættelse af de unoterede aktier.

Ved fastsættelse af indgangsværdier kan følgende skema anvendes som opslagsværk:

Hvad er indgangsværdien?			
Niveau 1:			
1. Selskab, der besidder porteføljeaktier pr. 25. maj 2009 - hvis ja, gå til niveau 2			
2. Selskab, der ikke besidder porteføljeaktier pr. 25. maj 2009 - hvis ja, gå til niveau 3			
3. Selskab, der er stiftet efter 25. maj 2009 - hvis ja, gå til niveau 3			
Niveau 2:			
Porteføljeaktie (ejerandel under 10 %)		Datter- eller koncernselskabsaktie (ejerandel over 10 %)	
Børsnoteret	Unoteret	Børsnoteret	Unoteret
Handelsværdi, som svarer til børskursen primo indkomståret 2010.	Handelsværdi jf. 19. maj 1993-kursen	Der opgøres ikke en indgangsværdi	
Niveau 3:			
Porteføljeaktie (ejerandel under 10 %)		Datter- eller koncernselskabsaktie (ejerandel over 10 %)	
Børsnoteret	Unoteret	Børsnoteret	Unoteret
Handelsværdi = børskurs	Handelsværdi jf. 19. maj 1993-kursen.	Der opgøres ikke en indgangsværdi	
1) Handelsværdi>Anskaf.sum = anvend anskaf.sum	1) Handelsværdi>Anskaf.sum = anvend anskaf.sum		
2) Handelsværdi<Anskaf.sum. = anskaf.sum reduceres med skattefri del af modtagne udbytte i ejertiden, dog mindst handelsværdi.	2) Handelsværdi<Anskaf.sum. = anskaf.sum reduceres med skattefri del af modtagne udbytte i ejertiden, dog mindst handelsværdi.		

Skema 8a

⁴⁶ Kilde: R&R nr. 10.2009: Artikel "Forårspakke 2.0" af statsautoriseret revisor Michael Sørensen.

8.2. Nettokurstabskonto

Nettokurstabskontoen er en opgørelse af urealiserede tab og gevinster på porteføljeaktier i behold ved indgangen til indkomståret 2010. I nettokurstabskontoen indgår ikke aktier, hvor der i ejertiden har været mulighed for at modtage skattefrit udbytte, jf. L202, § 22 stk. 9, herunder datter- og koncernselskabsaktier. Dette er uanset, at de er porteføljeaktier primo indkomståret 2010. Nettokurstabskontoen opgøres samlet for hele selskabets beholdning af porteføljeaktier.

Som hovedregel skal alle porteføljeaktionærer opgøre en nettokurstabskonto primo indkomståret 2010. Som undtagelse hertil skal denne ikke opgøres, hvis følgende betingelser er opfyldt, jf. § 22, stk. 9 nr. 2:

1. Selskaber, der den 25. maj 2009 *ikke* har påbegyndt indkomståret 2010 og *ikke* ejer portefølje-aktier op dette tidspunkt
eller
2. Selskaber stiftet efter 25. maj 2009

Der er indført en værnsregel således, at nettotab på aktier, som selskaber har erhvervet som led i en skattefri omstrukturering vedtaget efter 25. maj 2009 ikke kan indgå i opgørelsen af nettokurstabskontoen, jf. L202 § 22, stk. 9 nr. 1, 6, pkt. Nettogevinster fra sådanne aktier skal dog medregnes i opgørelsen af nettokurstabskontoen⁴⁷, jf. L202 § 22, stk. 9 nr. 1, 6, pkt., modsætningsvis.

Vi vil nu først vise de 4 trin i opgørelsen af nettokurstabskontoen i den rækkefølge, som lovteksten beskriver. Vi vil herefter vise et praktisk eksempel på opgørelse af en nettokurstabskonto.

Opgørelse af nettokurstabskonto		Børsnot.	Unot.
1	Samlet anskaffelsessum for porteføljeaktier i behold - samlet handelsværdi for porteføljeaktier i behold		
2	+ anskaffelsessum for aktier solgt i perioden, ejet i 3 år eller mere - salgssum for aktier solgt i perioden, ejet i 3 år eller mere		
3	- skattefri del af udbytter modtaget i 2007-2009		
4	Saldo nettokurstabskonto (dog minimum kr. 0)	Lager	Realisation

Lovhjemmel - L202 § 22, stk 9		
1	nr 1, 2. pkt.	Anskaffelsessum > Handelsværdi: Overstiger den samlede anskaffelsessum handelsværdien for alle porteføljeaktier, skal der opgøres en nettokurstabskonto. Er nettokurstabskontoen negativ, sættes saldoen til kr. 0. Er nettokurstabskontoen positiv gå da til pkt. 2.

⁴⁷ Kilde: R&R nr. 10.2009: Artikel "Forårspakke 2.0" af statsautoriseret revisor Michael Sørensen.

Lovhjemmel - L202 § 22, stk 9 - fortsat		
2	nr. 1, 3. pkt.	Aktier ejet i 3 år eller mere: Avancer og tab for aktier ejet i 3 år eller mere og som er afstået i perioden 25. maj til primo indkomståret 2010 skal indregnes. Er nettokurstabskontoen herefter negativ, sættes saldoen til kr. 0. Er nettokurstabskontoen herefter positiv gå da til pkt. 3.
3	nr. 1, 4. pkt.	Modregning af skattefri del af udbytter Nettokurstabskontoen nedsættes med den skattefrie del af udbytte modtaget i indkomstårene 2007-2009. Er nettokurstabskontoen herefter negativ sættes saldoen til kr. 0. Er nettokurstabskontoen herefter positiv, er saldoen endeligt opgjort.
4	nr. 1, 5. pkt.	Realisationsbeskatning af unoterede aktier Vælger selskabet realisationsbeskatning af unoterede aktier, skal nettokurstabskontoen opdeles i tab fra børsnoterede aktier og unoterede aktier, da nettokurstabet på realisationsbeskattede aktier, kun kan modregnes i avancer fra sådanne aktier.

Skema 8b

8.2.1. Eksempel 1 - Nettokurstabskonto, alle porteføljeaktier lagerbeskattes

I eksempel 1 er alle porteføljeaktier lagerbeskattede, hvorfor der opgøres én samlet nettokurstabskonto. Selskabet er stiftet før 25. maj 2009 og har også besiddet porteføljeaktier før denne dato. Selskabet har følgende aktiebeholdning af porteføljeaktier:

Eksempel 1	Ejerandel	Anskaffelsessum	Handelsværdi primo 2010.	Kursgevinst (-) Kurstab (+)	Udbytte 2007-2009	Skattefri del af udbytte
Unoteret aktie nr. 1	9%	100.000	110.000	-10.000	40.000	13.600
Unoteret aktie nr. 2	8%	100.000	40.000	60.000	0	0
		200.000	150.000	50.000	40.000	13.600
Børsnoteret aktie nr. 3	1%	50.000	10.000	40.000	1.000	340
Børsnoteret aktie nr. 4	1%	80.000	22.000	58.000	2.000	680
		130.000	32.000	98.000	3.000	1.020

Børsnoteret aktie nr. 5 ejet i 3 år eller mere solgt efter 25. maj 2009:

Salgssum	20.000
Anskaffelsessum	10.000
Avance	10.000

Opgørelse af nettokurstabskonto

Samlet anskaffelsessum for porteføljeaktier i behold	330.000
- samlet handelsværdi for porteføljeaktier i behold	-182.000
Urealiseret tab	148.000
+ anskaffelsessum for aktier solgt i perioden, ejet i 3 år eller mere	10.000
- salgssum for aktier solgt i perioden, ejet i 3 år eller mere	-20.000
Saldo før modregning af skattefri del af udbytte	138.000
- skattefri del af udbytte modtaget i 2007-2009	-14.620
Saldo nettokurstabskonto (dog minimum kr. 0)	123.380

I eksempel 1 har vi hermed opgjort en samlet nettokurstabskonto for alle porteføljeaktierne. Den samlede nettokurstabskonto er opgjort til kr. 123.380. Dette kan modregnes i fremtidige avancer fra porteføljeaktier.

8.2.2. Eksempel 2 - Nettokurstabskonto, unoterede porteføljeaktier realisationsbeskattes

I eksempel 2⁴⁸ har selskabet valgt realisationsbeskatning af unoterede aktier⁴⁹, og nettokurstabskontoen skal derfor opdeles i børsnoterede og unoterede aktier, jf. trin 4.

Opgørelse af nettokurstabskonto	Samlet	Børsnoterede	Unoterede
Samlet anskaffelsessum for porteføljeaktier i behold	330.000	130.000	200.000
- samlet handelsværdi for porteføljeaktier i behold	-182.000	-32.000	-150.000
Urealiseret tab	148.000	98.000	50.000
+ anskaffelsessum for aktier solgt i perioden, ejet i 3 år eller mere	10.000	10.000	0
- salgssum for aktier solgt i perioden, ejet i 3 år eller mere	-20.000	-20.000	0
Saldo før modregning af skattefri del af udbytte	138.000	88.000	50.000
- skattefri del af udbytter modtaget i 2007-2009	-14.620	-1.020	-13.600
Saldo nettokurstabskonto (dog minimum kr. 0)	123.380	86.980	36.400

Nettokurstabskontoen for børsnoterede aktier kr. 86.980 kan modregnes i alle fremtidige aktieavancer, jf. 22, stk. 9 nr. 1, 4. pkt. modsætningsvis. Det fremgår heraf, at det *alene* er nettokurstabskontoen for unoterede aktier kr. 36.400, der bliver kildeartsbestemt. Såfremt selskabet senere hen vælger at overgå til lagerbeskatning af unoterede aktier, vil saldoen på nettokurstabskontoen herefter ses samlet.

I eksempel 2 er begge konti positive, hvorfor det ikke giver anledning til spørgsmål. Der kunne også være situationer, hvor den ene konto er positiv og den anden negativ. Det fremgår ikke klart af lovtæksten, hvordan dette skal håndteres. FSR har i en henvendelse til SKAT spurgt, hvordan denne situation skal behandles.

⁴⁸ Se bilag 5 for beregninger

⁴⁹ jf. afsnit 5

8.2.3. Eksempel 3 – Spørgsmål fra FSR til SKAT⁵⁰ vedrørende opgørelse af nettokurstabskontoen

I eksempel 3, har vi ændret selskabets beholdning af porteføljeaktier⁵¹, således at unoteret aktie nr. 2 får en handelsværdi primo 2010 på kr. 140.000 i stedet for kr. 40.000, som er tilfældet i eksempel 1 og 2.

Opgørelse af nettokurstabskonto	Samlet	Børsnoterede	Unoterede
Samlet anskaffelsessum for porteføljeaktier i behold	330.000	130.000	200.000
- samlet handelsværdi for porteføljeaktier i behold	-282.000	-32.000	-250.000
Urealiseret tab	48.000	98.000	-50.000
+ anskaffelsessum for aktier solgt i perioden, ejet i 3 år eller mere	10.000	10.000	0
- salgssum for aktier solgt i perioden, ejet i 3 år eller mere	-20.000	-20.000	0
Saldo før modregning af skattefri del af udbytte	38.000	88.000	-50.000
- skattefri del af udbytter modtaget i 2007-2009	-14.620	-1.020	-13.600
Saldo nettokurstabskonto (dog minimum kr. 0)	23.380	86.980	-63.600

Det ses nu, at nettokurstabskontoen for unoterede aktier er negativ, men den samlede nettokurstabskonto er positiv. FSR har i deres henvendelse til SKAT spurgt, hvordan dette skal behandles, herunder har de stillet følgende spørgsmål:

- Er der tale om en nettokurstabskonto på kr. 86.980 svarende til det opgjorte nettokurstab på børsnoterede aktier, hvilket medfører, at nettokurstabskontoen for unoterede aktier sættes til kr. 0, da den er negativ *eller* er nettokurstabskontoen kr. 23.380, hvilket svarer til, at selskabet skal modregne sin nettogevinst på unoterede aktier i sit nettotab på børsnoterede aktier?

Til dette svarer SKAT, at nettokurstabskontoen skal opgøres samlet for alle porteføljeaktier. Hvis den samlede nettokurstabskonto er positiv, skal den herefter opdeles i henholdsvis børsnoterede og unoterede. Hefter trækkes nettogevinsten på de unoterede aktier kr. 63.600 fra i nettotabet kr. 86.980 på børsnoterede aktier, og nettokurstabskontoen vedrører derfor *udelukkende* børsnoterede aktier.

I eksempel 3 er der for unoterede aktier en kursgevinst på hver af de 2 aktier og for de børsnoterede aktier et kurstab også for hver af de 2 aktier, som vist i nedenstående oversigt.

	Ejer- andel	Anskaffelses- sum	Handelsværdi primo 2010	Kursgevinst (-) Kurstab (+)
Unoteret aktie nr. 1	9%	100.000	110.000	-10.000
Unoteret aktie nr. 2	8%	100.000	140.000	-40.000
Børsnoteret aktie nr. 3	1%	50.000	10.000	40.000
Børsnoteret aktie nr. 4	1%	80.000	22.000	58.000
		130.000	32.000	48.000

⁵⁰ Kilde: SKM2010.203.DEP – Kommentar fra SKAT til FSR

⁵¹ Se beregninger i bilag 6

8.2.4. Eksempel 4 – Nettokurstabskonto, intern modregning

I eksempel 4 er der både kursgevinst og kurstab på henholdsvis de børsnoterede og unoterede aktier. Det fremgår ikke klart af lovteksten, hvordan dette skal behandles. FSR har i deres henvendelse til SKAT derfor også spurgt til en sådan situation. Handelsværdien primo indkomståret 2010 ændres for unoteret aktie nr. 2 fra kr. 140.000 til kr. 42.000 samt børsnoteret aktie nr. 4 fra kr. 22.000 til kr. 120.000.

FSR spørger i deres henvendelse til SKAT om, hvordan ovenstående nettokurstab så skal fordeles mellem unoterede aktier eller børsnoterede aktier. Til dette har SKAT svaret, at der skal ske en intern modregning, som følger:

	Ejer- andel	Anskaffelses- sum	Handelsværdi primo 2010.	Kursgevinst (-) Kurstab (+)
Unoteret aktie nr. 1	9%	100.000	110.000	-10.000
Unoteret aktie nr. 2	8%	100.000	42.000	58.000
		200.000	152.000	48.000
Børsnoteret aktie nr. 3	1%	50.000	10.000	40.000
Børsnoteret aktie nr. 4	1%	80.000	120.000	-40.000
		130.000	130.000	0

Det kan nu ses, at der for de unoterede aktier er en aktie med kurstab og en anden aktie med kursgevinst. Dette er også tilfældet for de børsnoterede aktier. Ud fra ovenstående er der nu et nettokurstab på kr. 48.000⁵², før der sker regulering af salg af aktier ejet i 3 år eller mere samt den skattefrie del af udbytte. Nettokurstabet vedrører derfor de unoterede aktier⁵³. Herefter opgøres nettokurs som i eksempel 2 og 3.

Vi har nu gennemgået § 22, stk. 9 vedrørende opgørelse af nettokurstabskontoen. Ud fra dette kan vi konkludere, at nettokurstabskontoen er en overgangsregel i forbindelse med overgang til den aktieavancebeskatningslov, som har virkning fra primo indkomståret 2010. Nettokurstabskontoen viser den samlede saldo for urealiserede nettokurstab på porteføljeaktier, som selskabet har i behold primo indkomståret 2010.

Vi vil nu se på, hvordan selskabet så kan anvende saldoen på nettokurstabskontoen.

8.2.5. Anvendelse af saldo på nettokurstabskonto og modregningsrækkefølgen

Saldoen på nettokurstabskontoen skal som hovedregel modregnes i fremtidige nettogevinster på porteføljeaktier, jf. § 22, stk. 9 nr. 1, 2. pkt. Som undtagelse hertil gælder, at hvis der er valgt realisationsbeskatning på unoterede aktier, er det kun saldoen på nettokurstabskontoen vedrørende de unoterede aktier, der vil kunne modregnes i gevinster fra sådanne aktier, jf. L202 § 22, stk. 9, nr. 1, 5. pkt.

⁵² Svarende til trin 1 jf. oversigt i afsnit 8.2

⁵³ Se den samlede opgørelse af nettokurstabskontoen i bilag 7

Såfremt selskabet er i besiddelse af en saldo på kildeartsbestemt tab til fremførsel opstået i indkomstårene 2002-2009, modregnes denne i avancer på porteføljeaktier i indkomståret 2010 og frem, før man gør anvendelse af saldoen fra nettokurstabskontoen. Jf. ABL § 43, stk.3 anvendes det kildeartsbestemte tab efter FIFO-princippet.

Da det kildeartsbestemte tab ikke tidligere har været opdelt i tab fra unoterede og børsnoterede aktier, har dette først betydning ved salg i perioden 22. april 2009 til primo indkomståret 2010⁵⁴ af unoterede aktier ejet i under 3 år. Tab ved salg af disse aktier i perioden 22. april 2009 og frem vil være kildeartsbestemt til modregning i aktieindkomst fra unoterede aktier, jf. ABL § 43, stk. 3, 3. pkt.

Prioritetsrækkefølge ved modregning

1. Fremført kildeartsbestemt tab på aktier ejet under 3 år anvendt efter FIFO-princippet
2. Nettokurstabskonto
3. Fremførte tab på realisationsbeskattede aktier realiseret i indkomståret 2010 eller senere.

Vi vil nu vise et eksempel på, hvordan dette kan gøres i praksis.

8.2.5.1. Eksempel 1 – Modregning, jf. prioritetsrækkefølgen

I eksemplet tager vi udgangspunkt i eksempel 1 fra afsnit 8.2.1, hvor selskabet har valgt lagerbeskatning af alle aktier. Vi har nu tilføjet en saldo på fremført kildeartsbestemt tab på kr. 20.000, som udgør en samlet saldo, ligesom saldoen på nettokurstabskontoen er en samlet saldo.

I nedenstående eksempel har selskabet opgjort følgende⁵⁵:

- | | |
|------------------------------|-------------|
| • Kildeartsbestemt tab | kr. 20.000 |
| • Nettokurstabskonto | kr. 123.380 |
| • Avance til lagerbeskatning | kr. 32.000 |

Avanceopgørelse for indkomståret 2010

Opjort avance til lagerbeskatning i 2010 før modregning af tabssaldi	32.000
Anvendelse af kildeartsbestemt tab	-20.000
Anvendelse af nettokurstabskonto	-12.000
Opgjort avance til beskatning i 2010	<u>0</u>

Tabssaldi til fremførsel

Saldo primo kildeartsbestemt tab	20.000
Anvendt i indkomstår 2010	-20.000
Saldo ultimo kildeartsbestemt tab	<u>0</u>

Saldo nettokurstabskonto primo	123.380
Anvendt i indkomstår 2010	-12.000
Saldo nettokurstabskonto ultimo	<u>111.380</u>

⁵⁴ Herefter benævnt "22. april 2009 og frem"

⁵⁵ Se bilag 8 for beregninger

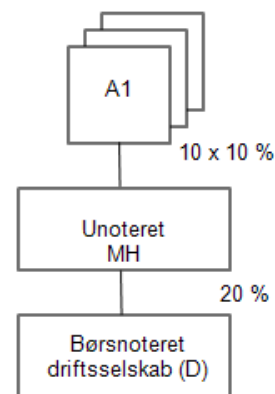
Af ovenstående eksempel ses det, at der i indkomståret har været en urealiseret avance til lagerbeskatning på kr. 32.000. Denne avance kan modregnes i de fremførte tabssaldi. Modregningen sker efter tidligere nævnte prioritetsrækkefølge.

Først anvendes fremført kildeartsbestemt tab kr. 20.000, og herefter anvendes kr. 12.000 fra nettokurstabskontoen. Selskabet har herefter stadig en restsaldo kr. 111.380 på nettokurstabskontoen, som kan anvendes de følgende indkomstår.

8.3. Selskaber, der er omfattet af ABL § 4A, stk. 3

Ifølge hovedreglen skal der ikke opgøres en nettokurstabskonto for datter- og koncernselskabsaktier. Vi vil nu undersøge, om aktier omfattet af værnsreglen imod omvendte juletræer alligevel skal indgå i opgørelsen.

Dette fremgår ikke klart af lovteksten, hvorfor FSR i deres henvendelse til SKAT har spurgt hertil. FSR har i eksemplet⁵⁶, som er afbilledet i figur 8c, 10 selskaber med hver en ejerandel på 10 % af MH, som igen ejer 20 % af et børsnoteret driftsselskab. A-selskaberne anses i skattemæssigt henseende for at eje 2 % hver af D, jf. ABL § 4A, stk. 3. MH har udover aktierne i driftsselskabet en stor likvid beholdning. Handelsværdien af de unoterede aktier MH, overstiger handelsværdien af de børsnoterede aktier i D. A-selskaberne anses formentlig for at eje D direkte, og indgangsværdien bliver derfor børskursen, uanset at aktierne i MH har en højere handelsværdi.



Figur 8c

FSR vil opgøre nettokurstabet som følgende:

Handelsværdi primo indkomståret 2010, 2 % af D

- Skattemæssig anskaffelsessum 10 % af MH

Nettokurstab til modregning i fremtidige avancer

FSR spørger SKAT, om de er enige i, at der ved opgørelsen af nettokurstabskontoen for de enkelte A-selskaber skal tages udgangspunkt i deres oprindelige skattemæssige anskaffelsessum for aktierne i MH, som skal sammenholdes med handelsværdien for de 2 % af D.

Hertil svarer SKAT er, at de *ikke* er enige i, at opgørelse skal ske som angivet. SKAT mener, at A-selskabernes anskaffelsessum for aktierne i D udgør 2 % af handelsværdien i D på det tidspunkt, hvor MH anskaffede aktierne i D. A-selskaber, som har erhvervet aktierne i MH senere, end MH har erhvervet aktier i D, skal opgøre anskaffelsessummen som 2 % af D's handelsværdi for det tidspunkt, A-selskabet erhvervede aktier i MH.

⁵⁶ Kilde: SKM2010.203.DEP – Kommentar fra SKAT til FSR

SKAT vil opgøre nettokurstabet som følger:

Handelsværdi primo indkomståret 2010, 2 % af D

- Skattemæssig anskaffelsessum, 2 % af D' handelsværdi ved anskaffelsen af aktier i MH

Nettokurstab til modregning i fremtidige avancer

SKAT har yderligere kommenteret, at såfremt der i eksemplet var tale om en unoteret aktie, så skulle anskaffelsessummen stadig fastsættes til handelsværdien i D. Dette skal gøres ved at tage den samlede anskaffelsessum i MH og fordele den mellem MH's aktier i D og MH's andre nettoaktiver.

Ud fra ovenstående kan vi konkludere, at selskaber omfattet af værnereglen mod omvendte juletræer, jf. ABL § 4A, stk. 3, skal opgøre et nettokurstab for de aktier, som vil blive kategoriseret som porteføljeaktier.

I § 22, stk. 9, nr. 1 står der, at nettokurstab på aktier, som i ejerperioden har kunnet modtage udbytte skattefrit, ikke skal medregnes i opgørelsen af nettokurstabsskontoen. Dette må ud fra ovenstående skulle tolkes således, at der for A-selskaberne her ses på udbytte direkte fra MH. Der ses derfor ikke på, at A-selskaberne reelt set har modtaget skattefrit udbytte fra D, dog via udbytte fra MH.

8.4. Kan selskaber blive skattepligtige af fiktive avancer?

Da selskaber, jf. afsnit 8.2 ikke kan indregne nettokurstab på datter- og koncernselskabsaktier, vil vi nu se på om de på nogen måde kan blive beskattet af en fiktiv avance eller få fradrag for et fiktivt tab.

Vi har i eksempel 6.1.2.2 skitseret, hvor der i indkomståret 2010 sker et statusskifte, så en datterselskabsaktionær bliver til en porteføljeaktionær som følge af en kapitalforhøjelse i driftsselskabet.

Statusskiftet skal ses som en afståelse og et genkøb, hvorfor handelsværdien ved statusskiftet bliver den nye anskaffelsessum kr. 100. Vi vil nu vise konsekvensen af, at der ikke opnås fradrag for urealiseret tab ved skift af skattemæssig status fra datterselskabsaktie til porteføljeaktie.

2010-regler		Såfremt urealiseret tab kunne indregnes	
Handelsværdi statusskifte september 2009	100	Handelsværdi statusskifte september 2009	100
Anskaffelse december 2006	350	Anskaffelse december 2006	350
Ej fradragsberettiget tab	-250	Nettotab til modregning	-250
Handelsværdi 30. juni 2010	800	Handelsværdi 30. juni 2010	800
Ny anskaffelsessum	100	Ny anskaffelsessum	100
Skattepligtig avance	700	Skattepligtig avance	700
Beskatningsgrundlag	700	Beskatningsgrundlag	450

Såfremt der kunne indregnes nettokurstab for datter- og koncernselskabsaktier ved opgørelsen af nettokurstabsskontoen, ville selskabet kunne have opnået fradrag for tabet på kr. 250. Jf. afsnit 8.2 nettokurstabsskonto, så kan der ikke indregnes nettotab vedrørende disse aktier.

Selskabet mister ved statusskiftet sit urealiserede tab på kr. 250, som de ikke kan fradrage, da aktien ved statusskiftet er en datterselskabsaktie, og denne aktiekategori har ikke fradragsret for tab ved afståelse af aktier. Selskabet får ultimo en lagerbeskattet avance på kr. 700, som er forskellen mellem den nye anskaffelsessum kr. 100 og handelsværdien ultimo kr. 800. Avancen fra handelsværdien kr. 100 til den oprindelige anskaffelsessum kr. 350 vil være en fiktiv avance, som selskabet aldrig har haft, men stadig skal betale skat af.

Eksemplet kunne også være bygget op omvendt således, at den oprindelige anskaffelsessum var kr. 100 og handelsværdien ved statusskifte var kr. 350. Selskabet ville her have en avance på kr. 250, som ville være skattefri. Lagerbeskatningen ultimo 2010 ville så, med samme handelsværdi ultimo kr. 800, give et beskatningsgrundlag på kr. 450. Selskabet har nu i stedet opnået et fiktivt tab på kr. 250, som de aldrig har haft.

På denne måde er ovenstående beskatning symmetrisk, men der er dog stadig tale om fiktive avancer og tab.

8.5. Værnsregler mod salg og genkøb

I forbindelse med fremsættelse og vedtagelse af Lov nr. 525 er der indført værnsregler mod salg og genkøb af aktier i perioden 22. april 2009 til ultimo indkomstår 2009 således, at selskaberne ikke kunne spekulere i at opnå skattemæssige fordele ved at sælge aktier for derefter at købe dem igen.

Der er indført forskellige datoer, alt efter om aktierne vil blive kategoriseret som datter- og koncernselskabsaktier eller porteføljeaktier efter de nye aktiekategorier. Vi vil nu se på, hvordan dette skal behandles i praksis for de enkelte aktiekategorier og –typer.

8.5.1. Datter- og koncernselskabsaktier

8.5.1.1. Datter- og koncernselskabsaktier ejet i 3 år eller mere

Salg af aktier ejet i 3 år eller mere solgt i perioden 22. april 2009 til primo indkomstår 2010 behandles som hidtil. Avancer er ikke skattepligtige og tab er ikke fradragsberettiget.

8.5.1.2. Datter- og koncernselskabsaktier ejet under 3 år

Salg af datter- og koncernselskabsaktier ejet under 3 år solgt i perioden 22. april til primo indkomstår 2010 bliver beskattet således:

- Avance: Indgår i den skattepligtige indkomst for 2009
- Tab: Modregnes i nettogevinster i indkomståret 2009. Såfremt der er yderligere tab, kan dette ikke fremføres, jf. ABL § 43, stk. 3.

Ovenstående viser, at der sker en asymmetrisk beskatning af avancer og tab. Selskaber beskattes af avancer, som de hidtil også har været skattepligtige af, hvorimod de ikke har samme fradragsmuligheder for tab, som de hidtil har haft.

Konsekvenser ved salg efter 22. april 2009:

Aktie nr. 1 (Tab)	Før 22. april 2009	Efter 22. april 2009
Salgssum	10.000	10.000
Anskaffelsessum	100.000	100.000
Tab	-90.000	-90.000
Øvrig aktieindkomst i 2009	40.000	40.000
Kildeartsbestemt tab til fremførsel	-50.000	0

Aktie nr. 1 (Avance)	Før 22. april 2009	Efter 22. april 2009
Salgssum	100.000	100.000
Anskaffelsessum	10.000	10.000
Gevinst til beskatning	90.000	90.000

Ud fra ovenstående eksempel vil tab ikke kunne fremføres, såfremt salget er sket efter 22. april 2009, jf. ABL § 43, stk. 3, 4. pkt., hvorimod selskabet vil være skattepligtigt af avancen, da aktien er ejet under 3 år.

8.5.2. Porteføljeaktier

Ved porteføljeaktier skelnes der mellem følgende:

- aktier ejet i 3 år eller mere solgt før og efter 25. maj 2009
- aktier ejet under 3 år solgt før og efter 22. april 2009

8.5.2.1. Porteføljeaktier ejet i 3 år eller mere

Såfremt der er sket afståelse i perioden 25. maj 2009 til primo indkomståret 2010 af aktier ejet i 3 år eller mere, vil dette have indflydelse på opgørelsen af nettokurstabskontoen.

Salg af porteføljeaktier ejet i 3 år eller mere med avance i perioden 25. maj 2009 til primo indkomståret 2010 vil reducere nettokurstabskontoen og derved reducere nettokurstabet til modregning i fremtidige avancer. På denne måde bliver avancen skattepligtig, selvom selskabet stadig er i indkomståret 2009.

Dette er indført som en værnsregel for, at selskaber ikke kan sælge deres aktier med ejertid på 3 år eller mere skattefrit og herefter lave genkøb.

Salg af porteføljeaktier ejet i 3 år eller mere med tab i perioden 25. maj 2009 til primo indkomståret 2010 vil i stedet forøge nettokurstabskontoen og derved give et større nettokurstab til modregning i fremtidige avancer.

På denne måde er der nu skabt beskatning af avancer, som hidtil har været skattefrie, mens selskaber for tab, som hidtil ikke har været fradragsberettigede, nu opnår et fradrag. På denne måde opnås der på baggrund af ændringen i loven en symmetrisk beskatning.

I skema i afsnit 8.2 har vi vist, hvorledes nettokurstabskontoen opgøres, herunder med salg af aktier ejet i 3 år eller mere solgt efter 25. maj 2009, jf. trin 2 i opgørelsen.

8.5.2.2. Porteføljeaktier ejet under 3 år

Ved salg af aktier ejet under 3 år, skal der skelnes mellem børsnoterede og unoterede aktier, såfremt der er valgt realisationsbeskatning af unoterede porteføljeaktier jf. ABL § 43, stk. 3.

- **Børsnoterede aktier:** Avancer og tab ved salg efter 22. april 2009 skal behandles som hidtil. Tab skal først modregnes i årets nettogevinster, og herefter. Såfremt der er yderligere tab, overføres til konto for kildeartsbestemt tab, som skal modregnes først jf. prioritetsrækkefølgen i fremtidige nettogevinster.
- **Unoterede aktier:** Avancer og tab ved salg efter 22. april 2009 skal behandles på samme måde som børsnoterede aktier, dog vil tab være kildeartsbestemt til modregning, jf. prioritetsrækkefølgen i nettogevinster fra unoterede aktier.

Folketinget har med værnsreglen forsøgt at lukke huller for, at selskaber ikke kunne opnå skattemæssigt fradrag, ved at sælge aktier for herefter at købe dem igen.

Såfremt selskabet sælger en aktie med tab ejet i mindre end 3 år efter 22. april 2009, vil selskabet opnå et kildeartsbestemt tab, som kan modregnes i fremtidige avancer. Selskabet køber herefter aktien igen, og denne vil så indgå i opgørelsen af nettokurstabskontoen. Hvis selskabet i stedet vælger ikke at sælge aktien, vil det urealiserede tab i stedet indgå i nettokurstabskontoen. Selskabet opnår ingen forskel i fradragsmulighederne, uanset om der er tale om børsnoterede eller unoterede aktier. Uanset om selskabet vælger at beholde aktierne eller laver salg og genkøb, så vil selskabet komme frem til samme saldo på tab til modregning i fremtidige aktieavancer. Den eneste forskel vil være, om tabet er kildeartsbestemt eller indgår i nettokurstabskontoen.⁵⁷

Selskabet havde dog mulighed for at optimere fradraget for tab på salg af aktier ejet under 3 år.

Da selskabet ved opgørelsen af nettokurstabskontoen skal medtage både urealiseret tab og avance, vil avancer og tab her blive modregnet i hinanden. Såfremt nettokurstabskontoen er negativ, svarende til en urealiseret nettogevinst, skal nettokurstabskontoen sættes til kr. 0. Optimeringen kunne gøres ved, at selskabet solgte alle sine tabsgivende aktier efter 22. april 2009, hvorved der ville opstå et kildeartsbestemt

⁵⁷ Se bilag 9 for underbyggende beregning.

tab. Selskabet skulle samtidig beholde alle aktier med urealiseret avance, og derved opgøre nettokurstabskontoen til kr. 0. På denne måde ville selskabet få fradrag på for tabet, samtidig med at urealiserede avancer ikke blev beskattet via modregning i urealiserede tab på nettokurstabskontoen⁵⁸.

Da selskaberne ikke længere har mulighed for at gøre brug af ovenstående, har vi ikke foretaget yderligere uddybende beregning.

8.5.3. Skift af skattemæssig status i overgangsperioden

I afsnit 6 har vi behandlet skift af skattemæssig status fra og med indkomståret 2010, jf. ABL § 33A. Disse regler er først gældende fra indkomståret 2010, jf. § 22, stk. 9, hvorfor selskaber ikke skal foretage beregninger af avancer og tab, såfremt skiftet sker efter 22. april 2009. Skift af skattemæssig status er derfor ikke underlagt nogen overgangsregler.

8.6. Delkonklusion

Vi har nu været igennem overgangsreglerne i Lov nr. 525 af 12. juni 2009. Selskaberne skal i forbindelse med overgangen til indkomståret 2010 opgøre en nettokurstabskonto for porteføljeaktier i behold. Såfremt der vælges realisationsprincippet for noterede aktier, skal nettokurstabskontoen deles op i nettokurstab for børsnoterede og noterede aktier. I nettokurstabskontoen kan der ikke indregnes nettotab på aktier, der tidligere har kunnet modtage skattefrit udbytte.

Nettotab på aktier, som er omfattet af ABL § 4A, stk. 3, værnsreglen imod omvendte juletræer, og som efter denne regel vil blive kategoriseret som porteføljeaktie, skal også indregnes.

Såfremt selskabet vælger realisationsbeskatning på noterede aktier, skal der ske en opdeling af nettokurstabskontoen, da kurstabet på noterede aktier nu bliver kildeartsbestemt. Såfremt den ene konto er positiv og den anden negativ, skal der ske modregning, således nettokurstabskontoen har samme saldo, som hvis der var valgt lagerbeskatning af de noterede aktier.

På trods af indførsel af nettokurstabskontoen kan der stadig opstå beskatning af fiktive avancer samt gives fradrag for fiktive tab, såfremt aktien ved overgangen til indkomståret 2010 er datter- eller koncernselskabsaktie, og der i indkomståret 2010 og frem sker et skift af skattemæssig status til en porteføljeaktie.

Vi kan konkludere, at selskaberne skal holde styr på 3 forskellige tidspunkter vist i nedenstående tidslinje.



⁵⁸ Se bilag 10 for underbyggende beregning.

Vi har lavet følgende skema, som kan give et overblik over de forskellige datoer i overgangsreglerne:

Opsummering af overgangsregler	
Primo indkomståret 2010	
	Opgørelse af nettokurstabskonto, jf. afsnit 8.2
	Nettokurstabskontoen opgøres som en samlet konto, medmindre der vælges realisationsbeskatning af unoterede aktier, da vil nettokurstabskontoen blive opdelt i nettokurstab fra unoterede aktier og fra børsnoterede aktier.
	I nettokurstabskontoen indgår porteføljeaktier i behold, dog ikke porteføljeaktier, som tidligere i ejertiden har været datter- og koncernselskabsaktier.
25. maj 2009	
	Undtagelser til opgørelse af nettokurstabskonto, jf. afsnit 8.2
	Selskaber, der den 25. maj 2009 ikke har påbegyndt indkomstår 2010 samt besidder porteføljeaktier anvender handelsværdi primo indkomstår 2010 som indgangsværdi
	Selskaber der er stiftet efter 25. maj 2009 anvender handelsværdi primo indkomstår 2010 som indgangsværdi på porteføljeaktier
	Salg af porteføljeaktier ejet i 3 år eller mere, jf. afsnit 8.5.2.1
	Avancer og tab indregnes i opgørelsen af nettokurstabskontoen
22. april 2009	
	Salg af porteføljeaktier ejet under 3 år jf. afsnit 8.5.2.2
	Avancer indregnes i skattepligtig indkomst for indkomståret 2009
	Tab indgår i saldoen for kildeartsbestemt tab.
	Såfremt der i indkomstår 2010 vælges realisationsbeskatning af unoterede aktier, skal tab fra sådanne opstået i periode føres på en særskilt konto for kildeartsbestemt tab.
	Salg af datter- og koncernselskabsaktier ejet i 3 år eller mere, jf. afsnit 8.5.1.1
	Behandles som hidtil. Avancer er ikke skattepligtige og tab er ej fradragsberettiget.
	Salg af datter- og koncernselskabsaktier ejet under 3 år, jf. afsnit 8.5.1.2
	Avance indgår i opgørelsen af skattepligtig indkomst for indkomståret 2009
	Tab modregnes i nettogevinster i indkomståret 2009. Såfremt der er yderligere tab bortfalder fradragsretten på dette, og det kan ikke fremføres til modregning i fremtidige aktieavancer

Skema 8d

9. Perspektivering

Vi har nu behandlet ændringerne i aktieavancebeskatningsloven, herunder hvilke konsekvenser de har for selskaber. Vi har her fundet 2 hovedområder, som vi vurderer, vil medføre størst afledte effekter i praksis.

9.1. Værnsregel imod omvendte juletræer

Vi har her fundet ud af, at det er driftsselskabet, som hvert år skal ind og foretage en konkret vurdering af betingelse 1 og 2, værende mellemholdingselskabets primære funktion samt reelle økonomiske virksomhed. Disse betingelser bygger på en konkret vurdering af mellemholdingselskabets faktiske aktiviteter, og der ligger derfor ikke nogen udtømmende liste for, hvornår mellemholdingselskabet er omfattet eller ej. Vi vurderer, at der først i løbet af de næste par år vil komme en større praksis på dette område, men at dette stadig kun vil være en rettesnor, og der stadig skal foretages konkrete vurderinger. Selskaberne kan derfor indhente bindende svar fra SKAT, således at de ved om de for disse 2 betingelser er omfattet af værnsreglen.

Endvidere skal driftsselskabet nu kende til sammensætningen af de ultimative selskabsaktionærer i forbindelse med udlodning af udbytte. Dette skyldes, at driftsselskabet er forpligtet til at indeholde udbytteskat, såfremt nogle aktionærer klassificeres som porteføljeaktionærer. En afledt effekt heraf vil for driftsselskaberne være mere administrativt arbejde.

I forbindelse med udbytteudlodningen har vi desuden fundet ud af, at de skattefrie selskabsaktionærer indirekte betaler en del af skatten, når mellemholdingselskabet udlodder udbyttet videre op til selskabsaktionærerne, når selskabsaktionærerne sammensætter sig af både skattefrie og skattepligtige. Skatteministeriet har i forbindelse med kommentar til FSR åbnet op for, at mellemholdingselskabet skal anses for at have et krav imod porteføljeaktionærerne. Der findes dog ingen lovhjemmel der underbygger dette krav, hvorfor det først må vise sig, når der er kommet noget praksis på området.

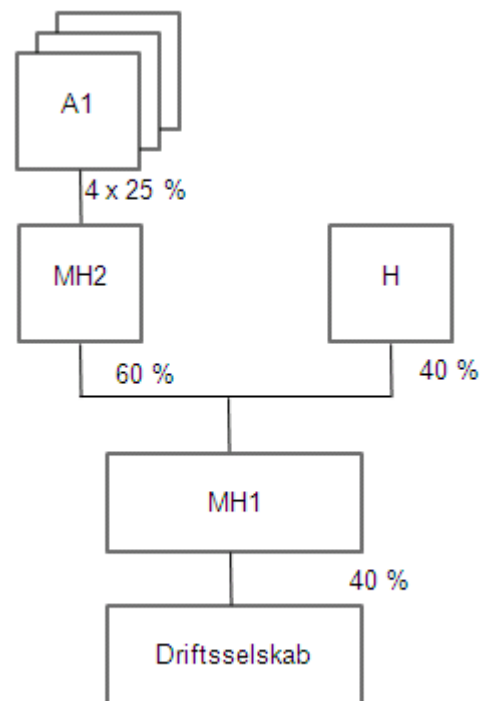
Vi har vurderet andre løsninger af administrationen af udbytte udloddet i koncerner, der er omfattet af værnsreglen imod omvendte juletræer. Vi har vurderet, at en mulig løsning kan være, at mellemholdingselskabet, skal holde styr på, hvor meget af udbyttet der vedrører de skattefrie selskabsaktionærer. Dette kan gøres ved, at mellemholdingselskabet opdeler det udbytter de modtager fra drift i to "kurve", en til udbytte vedrørende porteføljeaktionærer og en til skattefrie selskabsaktionærer.

Dette kan ud fra vores eksempel 2 i afsnit 6.4.2 vises som følgende:

I eksempel 2 udlodder driftsselskabet kr. 250 i udbytte, hvoraf kr. 100 udloddes til MH1. Driftsselskabet skal indeholde udbytteskat af 60 % af kr. 100 og 40 % af kr. 100 er skattefri. Når MH1 udlodder udbytte til MH2 og H vil det være nettoudbyttet som udloddes videre. Udbyttet fra MH1 til MH2 og H vil så igen blive delt med 60 % og 40 %. H vil på denne måde indirekte komme til at betale en andel af udbytteskatten, da H får 40 % af nettoudbyttet som MH1 har modtaget fra driftsselskabet.

Såfremt udbyttet fra driftsselskabet til MH1 var opdelt i de 2 "kurve", så MH1 udlodder den skattefrie del videre til H, således H ville få alle 40 % af bruttoudbyttet fra driftsselskabet, svarende til H's ejerandel⁵⁹.

På denne måde vil den skattefrie selskabsaktionær ikke komme til at betale en del af porteføljeaktionærernes udbytteskat.



Figur 6b

9.2. Værdiansættelse af handelsværdi på unoterede aktier

I forbindelse med overgangen til lagerbeskatning af porteføljeaktier, skal der hvert år opgøres en handelsværdi ultimo på porteføljeaktierne, herunder også på unoterede aktier, såfremt de unoterede aktier beskattes efter lagerprincippet. Endvidere skal der i forbindelse opgørelse af nettokurstabskontoen foretages en opgørelse af indgangsværdien, herunder opgørelse af handelsværdien for unoterede aktier. Vi har fundet ud af, at der i forbindelse med værdiansættelsen skal anvendes praksis vedrørende 19. maj 1993-kursen. Denne praksis bygger på vurderinger foretaget af Landsskatteretten, hvor selskaberne tidligere har kunnet modtage omkostningsgodtgørelse for sagens omkostninger. Dette er afskaffet, hvorfor vi ser bindende svar som en mulig praksis på dette område. Endvidere ser vi anvendelse af andre værdiansættelsescirkulærer, som f.eks. TS-cirkl. 2000-9 og 2000-10 samt værdiansættelse efter bilag 4, som en mulighed, da de allerede er gældende praksis på andre områder i skatteretten.

⁵⁹ Se bilag 11 for underbyggende beregning

10. Konklusion

Formålet med opgaven har primært været at skabe et overblik over ændringerne i aktieavancebeskatningsloven, som har betydning for selskaber. Vi har i den forbindelse konkluderet, at der er følgende overordnede ændringer:

Før ændringer		Efter ændringer
- Beskatning ud fra ejertid - HR: Beskatning efter realisationsprincip - Muligt at konstruere sig til skattefrihed via omvendte juletræer	  	- Beskatning ud fra aktiekategori - HR: Beskatning efter lagerprincip U: Beskatning efter realisationsprincip - Indførsel af værnsregel imod omvendte juletræer

Ovenstående ændringer har medført flere andre ændringer i aktieavancebeskatningsloven, herunder beskatning af udbytte samt indførsel af overgangsregler.

Aktierne inddeles i 3 nye aktiekategorier, datterselskabs-, koncernselskabs- og porteføljeaktier. En aktie placeres i en af de respektive aktiekategorier alt afhængig af ejerskabet. En aktie defineres som hovedregel som en datterselskabsaktie, når ejerskabet er 10 % eller mere. Koncernselskabsaktier afhænger af om selskaberne har mulighed for at indgå i en sambeskatning. Porteføljeaktier er aktier, der ikke opfylder betingelserne for at være datter- eller koncernselskabsaktier.

Som hovedregel er datter- og koncernselskabsaktiekategorierne omfattet af skattefrihed for avance, tab og udbytte, hvorimod porteføljeaktiekategorien er skattepligtig. Som undtagelse hertil, er der indført en omfattende værnsregel for datter- og koncernselskabsaktiekategorierne, som skal værne imod, at selskaber kan konstruere sig til skattefrihed, de såkaldte omvendte juletræer.

Ved et omvendt juletræ forstås en koncernstruktur, hvor der ligger et eller flere niveauer af mellemholdingselskaber mellem driftsselskabet og den ultimative selskabsaktionær. Værnsreglen skal forhindre, at koncerner kan omgå 10 %-kravet ved at strukturere sig ud af det. Omgåelsen kan f. eks. gøres ved at flere porteføljeaktionærer lægger deres aktier i et fælles holdingselskab, som ejer 100 % af aktierne i et driftsselskab, hvorefter den enkelte porteføljeaktionær ejer mere end 10 % i det fælles mellemholdingselskab.

Værnsreglen vil i praksis medføre, at mellemholdingselskaber bliver gennemsigtige, såfremt betingelserne i ABL § 4A, stk. 3 *alle* er opfyldt:

1. Når moderselskabets *primære* funktion er ejerskab af datterselskabsaktier og koncernselskabsaktier
2. Når moderselskabet ikke udøver *reel økonomisk* virksomhed vedrørende aktiebesiddelsen

3. Når mere end 50 % af aktiekapitalen i moderselskabet *direkte* eller *indirekte* ejes af selskaber omfattet af SEL § 1 eller § 2, stk. 1, litra a, der ikke ville kunne modtage udbytte *skattefrit* ved direkte ejerskab af aktierne i det enkelte datterselskab
4. Når aktierne i moderselskabet ikke er optaget til handel på et reguleret marked eller en multilateral handelsfacilitet.

Når et mellemholdingselskab bliver gennemsigtigt, skal de ultimative selskabsaktionærer anses for at eje aktierne direkte i driftsselskabet, dvs. det indirekte ejerskab skal anses for værende det direkte.

Kontrol af betingelse nr. 1 omkring primær funktion bygger på en konkret vurdering af de reelle forhold, både hvorfor mellemholdingselskabet er stiftet samt hvilken aktivitet faktisk er lagt heri. Betingelse nr. 2 bygger ligeledes på en konkret vurdering af om selskabet udøver reel økonomisk virksomhed. Skat har bekræftet, at kontrol af betingelse nr. 2 ikke kan foretages med en 50 % - test af den samlede balancesum, for ikke at være omfattet. Det er derimod vigtigt, at den primære aktivitet ikke er, at eje aktier i datterselskaber.

Ved kontrol af betingelse nr. 3 skal der gennemføres en majoritetstest, hvor ejerskabet kontrolleres. Denne skal foretages led for led samt nede fra og op. Denne betingelse forventes at medføre flest spørgsmål og problemstillinger i praksis, herunder som følge af, at testen kan være besværlig og administrativ tung.

Betingelse nr. 4 er relativ let at kontrollere, i forhold til de andre 3, da den blot går ud på, at såfremt moderselskabet er børsnoteret, så kan det aldrig blive ramt af værnreglen.

Skatteministeriet har bekræftet, at selskabsaktionærer med porteføljeaktier i et mellemholdingselskab som hovedregel ikke kan blive ramt af værnreglen. Skatteministeriet har endvidere bekræftet, at værnreglen alene finder anvendelse på mellemholdingselskaber med datter- og koncernselskabsaktier. Værnsreglen får derfor ikke betydning for holdingselskaber, der alene ejer porteføljeaktier, og kun delvist for mellemholdingselskaber, der delvist ejer porteføljeaktier.

Dette opsummeres som følger:

0 - 9 %	10 % eller mere	Mulighed for sambeskatning
Porteføljeaktier	Datterselskabsaktier	Koncernselskabsaktier
HR: Porteføljeaktier er aktier i selskaber som ikke er datter- eller koncernselskabsaktier.	HR: Ved datterselskabsaktier forstås aktier, som ejes af et selskab, der ejer mindst 10 % af aktiekapitalen i datterselskabet.	HR: Ved koncernselskabsaktier forstås aktier, hvor ejeren og det selskab, hvori der ejes aktier er sambeskattede eller kan sambeskattes.
U: Ingen	U: Værnsregel imod omvendte juletræer i ABL § 4A, stk. 3 - er behandlet i særskilt afsnit 4.	

Skema 3c

Beskatningen af aktieavancer og –tab afhang tidligere af ejertiden, hvor den nu afhænger af aktiekategori. Datter- og koncernselskabsaktiekategorierne er omfattet af skattefrihed, hvilket betyder, at de ikke er skattepligtige af avancer og de kan ligeledes ikke fradrage tab. Porteføljeaktiekategorien er derimod omfattet af skattepligt og skal således medregne både aktieavancer og –tab ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst.

Porteføljeaktier beskattes som hovedregel efter lagerprincippet. Som undtagelse hertil kan unoterede porteføljeaktier beskattes efter realisationsprincippet. Børsnoterede aktier kan ikke beskattes efter realisationsprincippet. Ved lagerprincippet sker der løbende beskatning af urealiserede avancer samt løbende fradrag for urealiserede tab. Dette opgøres som forskellen mellem handelsværdi primo og handelsværdi ultimo. Ved realisationsprincippet sker der først beskatning det år, hvor avancen eller tabet opstår. Anskaffelsessummen opgøres efter gennemsnitsmetoden. Vi har konkluderet, at selvom beskatningsprincipperne er forskellige, så vil de over tid have samme nettobeskatning.

Såfremt selskabet vælger realisationsbeskatning af unoterede aktier, vil et evt. tab blive kildeartsbestemt til modregning i avancer fra realisationsbeskattede aktier. Når selskabet vælger beskatning efter realisationsprincippet, er der mulighed for senere hen at skifte til lagerprincippet. Selskabet kan dog aldrig gå fra lagerprincippet til realisationsprincippet.

Vi har lavet en opsummering af fordele og ulemper ved hvert af de 2 beskatningsprincipper.

Lagerprincip		Realisationsprincip	
For	Imod	For	Imod
Tab kan modregnes i årets skattepligtige indkomst.	Værdiansættelse af handelsværdi skal fastsættes hvert år efter gældende praksis. Afledte ekstra omkostninger. Krav til likviditet ved avance.	Værdiansættelse sker kun ved indgangen til indkomståret 2010 og ved afståelsen. Beskatning sker først ved realisation, og ved salg vil selskabet have modtaget likviditet til at betale skatten.	Beskatning sker først ved realisation, og såfremt det er en stor avance, kan det kræve ekstra likviditet til at betale skatten. Dette er primært ved overdragelse af aktierne. Tab er kildeartsbegrænset til avance fra unoterede aktier.

Beskatning af udbytte har tidligere været afhængig af en ejerandel på 10 %, hvor den nu afhænger af aktiekategori. Datter- og koncernselskabsaktiekategorierne er omfattet af skattefrihed, hvorimod porteføljeaktiekategorien er omfattet af skattepligtigt. Datter- og koncernselskabsaktier skal ikke længere have været ejet i en sammenhængende periode på 1 år for, at udbyttet kan modtages skattefrit. Kravet om ejertid på 1 år er også afskaffet for koncernselskaber for at undgå dobbeltbeskatning, herunder beskatning af overskuddet samt udbytteudlodning. Denne ændring har medført, at der er opnået skattemæssig neutralitet,

når et selskab med ejerskab af datter- eller koncernselskabsaktier fremover modtager et aktieudbytte eller realiserer en aktieavance.

Udbytte fra porteføljeaktier er ikke underlagt skattefrihed. Den marginale beskatning på udbytte er ved den nye lov ændret til 25 % i forhold til 16,5 % førhen. Ligeledes er der her opnået skattemæssig neutralitet, når en porteføljeaktionær modtager udbytte henholdsvis realiserer en aktieavance.

Ved de nye regler er der kommet en undtagelse til hovedreglen om skattefrit udbytte. Undtagelsen er opstået som følge af værnsreglen imod omvendte juletræer i ABL § 4A, stk. 3. Når et mellemholdingselskab bliver omfattet af værnsreglen, må det tåle, at driftsselskabet indeholder udbytteskat på 25 % af den del af udbyttet, der kan henføres til de skattepligtige ultimative selskabsaktionærer. Dette kan medføre nogle problemstillinger, idet at den skattefrie selskabsaktionær bliver straffet ved, at udbyttet er beregnet som en andel af mellemholdingselskabets modtagne nettoudbytte. På denne måde kommer den skattefrie selskabsaktionær indirekte til at betale en del af udbytteskatten.

Det er endnu ikke fastlagt, hvorledes problemstillingen skal håndteres i praksis. Skatteministeriet har dog givet udtryk for, at en løsning er, at de skattepligtige ultimative selskabsaktionærer bliver forpligtet til at indbetale den af driftsselskabets indeholdte udbytteskat til mellemholdingselskabet, hvorefter mellemholdingselskabet kan udlodde det fulde udbytte videre. Der er dog foreløbig ingen lovhjemmel til et sådant retskrav. Vi har vurderet, at en anden løsningsmulighed er, at mellemholdingselskabet opdeler det modtagne nettoudbytte i to "kurve", henholdsvis udbytte til skattepligtige selskabsaktionærer og udbytte til skattefrie selskabsaktionærer. Udbytteandelen til de skattefrie selskabsaktionærer låses fast på deres ejerandel af bruttoudbyttet fra driftsselskabet, og derved undgår den skattefrie selskabsaktionær at betale en del af de skattepligtige selskabsaktionærers udbytteskat.

Ved de nye aktiekategorier er der kommet endnu en helt ny problemstilling, som gør sig gældende, når en aktie skifter fra en aktiekategori og til en anden. Et sådant skift kan opstå som følge af f. eks. kapitaludvidelse eller på grund af værnsreglen imod omvendte juletræer. Når aktier skifter fra en aktiekategori til en anden, skal det anses som, at aktien afstås og genanskaffes, således der sker skift af status.

Det er dog ikke alle statusskift, som defineres for værende skift af skattemæssig status. Der er kun tale om et skattemæssigt statusskifte, når der skiftes fra skattefrihed til skattepligt eller omvendt. Statusskift, som er omfattet af bestemmelsen i § 33A, vises i nedenstående skema:

Skift af skattemæssigt status jf. ABL § 33A	Til datter	Til koncern	Til portefølje
Fra datter		Nej	Ja
Fra koncern	Nej		Ja
Fra portefølje	Ja	Ja	

Figur 7k

Et skattemæssigt statusskifte medfører en regulering af aktiens anskaffelsessum, og kan ligeledes medføre beskatning af aktieavancen. Det, der er afgørende for om afståelsen er skattefri eller – pligtig er, hvilken aktiekategori aktien skifter fra.

Endvidere har vi konkluderet, at 3. mands dispositioner kan medføre, at en aktie skifter skattemæssig status, herunder uden, at selskabsaktionæren selv har indflydelse herpå.

I forbindelse med overgangen fra den gamle lov til den nye lov, er der indført en række overgangsregler som gør sig gældende for selskaberne allerede ved fremsættelse af lovforslaget 22. april 2009. Selskaberne skal i forbindelse med overgangen til indkomståret 2010 opføre en nettokurstabskonto for porteføljeaktier i behold. Såfremt der vælges realisationsprincippet for unoterede aktier, skal nettokurstabskontoen deles op i nettokurstab for børsnoterede og unoterede aktier.

I nettokurstabskontoen kan der ikke indregnes nettotab på aktier, der tidligere har kunnet modtage skattefrit udbytte. Nettotab på aktier, som er omfattet af værnsreglen imod omvendte juletræer, og som efter denne regel vil blive kategoriseret som porteføljeaktie, skal også indregnes.

Vi konkluderer, at selskaberne skal holde styr på 3 forskellige tidspunkter vist i nedenstående tidslinje.



Vi har lavet følgende skema, som kan give et overblik over de forskellige datoer i overgangsreglerne:

Opsummering af overgangsregler	
Primo indkomståret 2010	
	Opgørelse af nettokurstabskonto, jf. afsnit 8.2
	Nettokurstabskontoen opgøres som en samlet konto, medmindre der vælges realisationsbeskatning af unoterede aktier, da vil nettokurstabskontoen blive opdelt i nettokurstab fra unoterede aktier og fra børsnoterede aktier.
	I nettokurstabskontoen indgår porteføljeaktier i behold, dog ikke porteføljeaktier, som tidligere i ejertiden har været datter- og koncernselskabsaktier.
25. maj 2009	
	Undtagelser til opgørelse af nettokurstabskonto, jf. afsnit 8.2
	Selskaber, der den 25. maj 2009 ikke har påbegyndt indkomstår 2010 samt besidder porteføljeaktier anvender handelsværdi primo indkomstår 2010 som indgangsværdi
	Selskaber der er stiftet efter 25. maj 2009 anvender handelsværdi primo indkomstår 2010 som indgangsværdi på porteføljeaktier
	Salg af porteføljeaktier ejet i 3 år eller mere, jf. afsnit 8.5.2.1
	Avancer og tab indregnes i opgørelsen af nettokurstabskontoen

Opsummering af overgangsregler - fortsat	
22. april 2009	
	Salg af porteføljeaktier ejet under 3 år jf. afsnit 8.5.2.2
	Avancer indregnes i skattepligtig indkomst for indkomståret 2009
	Tab indgår i saldoen for kildeartsbestemt tab.
	Såfremt der i indkomstår 2010 vælges realisationsbeskatning af unoterede aktier, skal tab fra sådanne opstået i periode føres på en særskilt konto for kildeartsbestemt tab.
	Salg af datter- og koncernselskabsaktier ejet i 3 år eller mere, jf. afsnit 8.5.1.1
	Behandles som hidtil. Avancer er ikke skattepligtige og tab er ej fradragsberettiget.
	Salg af datter- og koncernselskabsaktier ejet under 3 år, jf. afsnit 8.5.1.2
	Advance indgår i opgørelsen af skattepligtig indkomst for indkomståret 2009
	Tab modregnes i nettogevinster i indkomståret 2009. Såfremt der er yderligere tab bortfalder fradragsretten på dette, og det kan ikke fremføres til modregning i fremtidige aktieavancer

Ud fra ovenstående vurderer vi som udgangspunkt, at udsagnet om at ændringerne ville medføre en mere enkel beskatning på både aktieavancer og udbytte er sandsynligt. Dog vurderer vi, at den måde loven er struktureret på, herunder med indførsel af værnsregel imod omvendte juletræer mv. gør, at det er blevet mere besværligt og administrativt tungt for et driftsselskab at være en del af en koncern.

Intentionen med værnsreglen var at ramme de indirekte porteføljeaktionærer, herunder deres mellemholdingselskaber, hvilket vi vurderer ikke er helt opfyldt. Dette begrundes vi med, at det rent faktisk er de skattefrie selskabsaktionærer, som kan blive ramt ved udlodning af udbytte samt at det er driftsselskabet, som skal holde styr på koncernstrukturen ved udlodning af udbytte.

11. Kildefortegnelse

Bøger

Titel	Forfatter/Redaktør	Udgivet	Udgivet af
Grundlæggende skatteret	Henrik Dam, m.fl.	1. udgave, 2009	Magnus Informatik A/S
Skattelovsamling, Aug 2009	Anne Hedvig Bertore	21. udgave, august 2009	Schultz Information
Revisor Manual 09'2	T. Helmo Madsen m.fl.	August 2009	Thomson Reuter Prof. A/S
Revisormanual 2010	T. Helmo Madsen m.fl.	Januar 2010	Thomson Reuter Prof. A/S

Artikler

Titel	Tidsskrift	Udgivet	Udgivet af
Skattemæssige forhold og ny selskabslov	INSPI	39. årgang, nr. 7/8, 2009	ReviFora
De nye regler om "Anti Clustering"	Ugeskrift for Skat	2009.4007	Forlaget Thomson
Artikel 833 . Selskabers aktieavancer efter skattereformen	Tidskrift for skatter og afgifter	16. september 2009	Forlaget Thomson
Artikel 1123 - Omvendte juletræer og pyramider	Tidskrift for skatter og afgifter	16. december 2009	Forlaget Thomson
Artikel 229 - De skattefrie selskabsaktionærer betaler skatten	Tidskrift for skatter og afgifter	24. marts 2010	Forlaget Thomson
Artikel 282 - Aktieavance	Tidskrift for skatter og afgifter	14. april 2010	Forlaget Thomson
Artikel 288 - Omvendte juletræer og pyramider - del 2	Tidskrift for skatter og afgifter	21. april 2010	Forlaget Thomson
Artikel 295 - Skatteministeriets kommentar til FSR...	Tidskrift for skatter og afgifter	21. april 2010	Forlaget Thomson
Forårspakke 2.0	Revision & Regnskab	nr. 10.2009	Forlaget Thomson

Kommentarer og bindende svar fra SKAT

Titel	Art	Offentliggjort	Emne
SKM.2009.796.SR	Bindende svar	18. december 2009	Omvendte juletræer
SKM.2010.33.SR	Bindende svar	13. januar 2010	Omvendte juletræer
SKM.2010.203.DEP	Kommentar	15. marts 2010	Henvendelse fra FSR
SKM.2009.388	Bindende svar	24. juni 2009	Sambeskatning

Spørgsmål og kommentarer til L202
--

Beskrivelse	Offentliggjort	Udgivet af
Spørgsmål 1 - Fiktive avancer	13. maj 2009	Skatteudvalget 2008-09
Spørgsmål 28 - Overgangsregel	13. maj 2009	Skatteudvalget 2008-09
Bilag 41 - Svar på henvendelse fra FSR		Skatteudvalget 2008-09
Bilag 62 - Kommentar SmallCap	25. maj 2009	Skatteudvalget 2008-09
Bilag 88 - Konsekvenser for Grundtvig Invest A/S		Skatteudvalget 2009-10/ Dansk Revision
Bemærkninger til L202		Folketinget

Love og lovforslag

Titel	Lov/lovforslag	Vedtaget/fremstillet
Ændringsforslag til 1. behandling	L202	22. april 2009
Ændringsforslag til 2. behandling	L202	25. maj 2009
Ændringsforslag til 3. behandling	L202	27. maj 2009
Lov om ændring af aktieavancebeskatningsloven m.v.	Lov nr. 525	12. juni 2009
Statsskatteloven		
Aktieavancebeskatningsloven		
Selskabsskatteloven		
Kildeskatteoven		
Årsregnskabsloven		

Andet

Titel	Type	Link	Udgivet af
Ny indgribende værnsregel for fonde og selskaber	Nyhedsbrev, juni 2009-042	www.beierholm.dk	Beierholm
Værdiansættelse bilag 4	Vejledning	www.skm.dk/publikationer/udgivelser/1779/1800/	SKAT
ReviFax om det omvendte juletræ	Nyhedsbrev, nr. 824 af 24. april 2009	http://www.theillandersen.dk/fileadmin/Revifaxen/Revifaxen_nr_824_pfd.pdf	ReviTax

Copenhagen Business School

Hovedopgave HD(R)

Maj 2010

Bilagshæfte

L 202 – Forslag til lov om ændring af aktieavancebeskatningsloven

og forskellige andre love



Alice Gardalid

Line Bundgaard

Vejleder: Søren Bech

Indholdsfortegnelse

Bilag 1 1

Bilag 2 2

Bilag 3 3

Bilag 4 4

Bilag 5 5

Bilag 6 6

Bilag 7 7

Bilag 8 8

Bilag 9 9

Bilag 10 10

Bilag 11 11

Bilag 1212

Bilag 13 14

Bilag 14 16

Bilag 15 19

Bilag 16 20

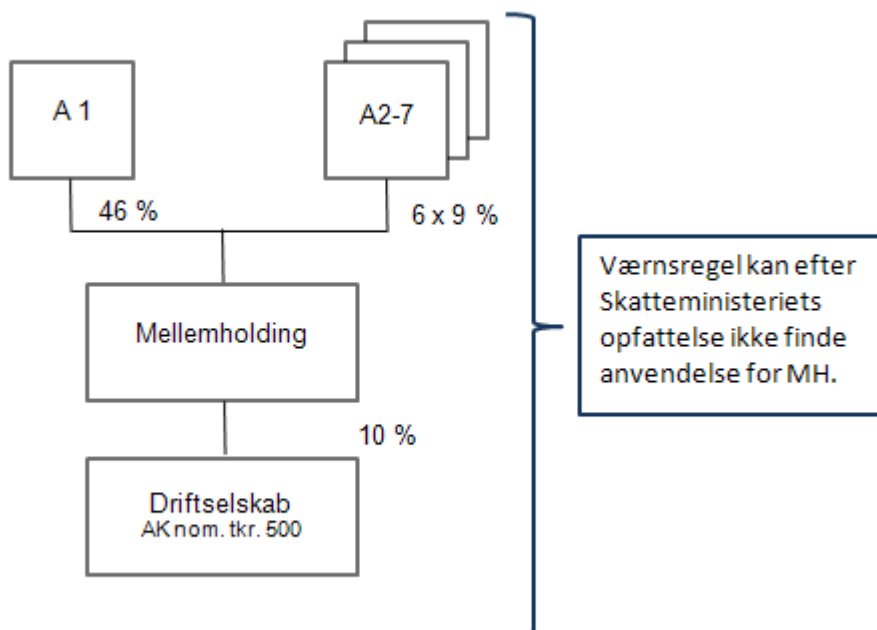
Bilag 17 21

4. Omvendte juletræer

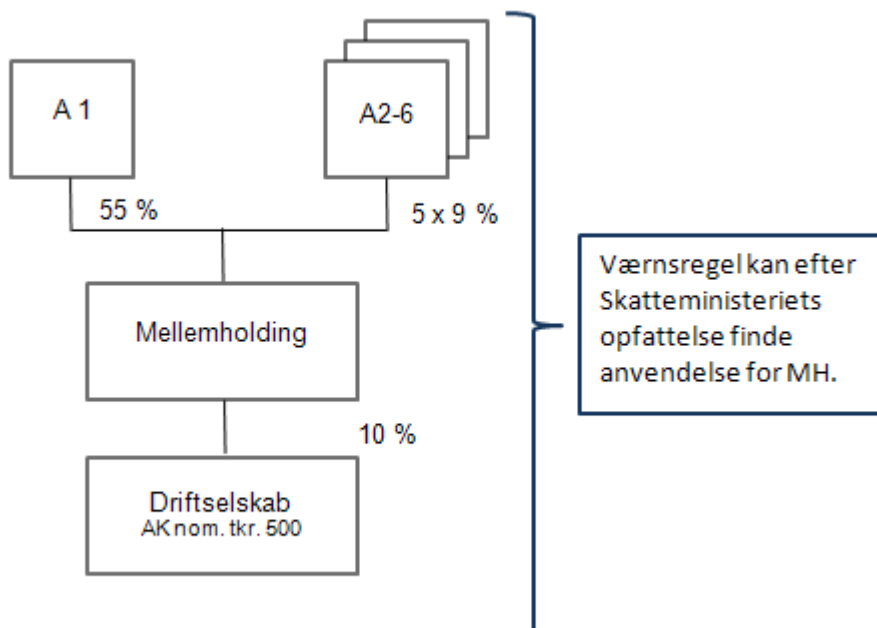
4.3 Hvornår kan et selskab ikke blive ramt af værnsreglen ?

4.3.1 Selskabsaktionærer med porteføljeaktier

Hovedregel - når selskabsaktionærer *ikke* kan blive ramt



Undtagelse - når selskabsaktionærer *kan* blive ramt



6. Beskatning af udbytte

6.3 Porteføljeaktier

Eksempel 1

Efterprøvelse af udsagnet om neutral beskatning af udbytte og avancer

Forudsætninger	Aktieudbytte	Aktieavance
	D1	D 1
Anpartskapital	1.000.000	1.000.000
Frie reserver	5.000.000	5.000.000
Egenkapital	6.000.000	6.000.000
Udlodning af udbytte	5.000.000	0
Handelsværdi efter udlodning	1.200.000	6.200.000
Ejerandel af D1	Holding 9%	Holding 9%
Anskaffelssum	90.000	90.000
Modtaget udbytte	450.000	0
Salgssum	108.000	558.000
Aktieavance		
Salgssum	108.000	558.000
Anskaffelssum	-90.000	-90.000
Avance	18.000	468.000
Aktieudbytte	2009	2010
Aktieudbytte	450.000	450.000
- heraf skattefrit	-153.000	0
Aktieavance	18.000	18.000
Skattepligtig indkomst	315.000	468.000
Heraf 25 % skat	78.750	117.000
Aktieavance	2009	2010
Aktieudbytte	0	0
- heraf skattefrit	0	0
Aktieavance	468.000	468.000
Skattepligtig indkomst	468.000	468.000
Heraf 25 % skat	117.000	117.000
Besparelse ved aktieudbytte contra aktieavance	38.250	0

6. Beskatning

6.4 Udbytteproblematik for selskaber omfattet af ABL § 4A, stk. 3.

6.4.1 Udbytteproblematik

Eksempel 1

Alle de ultimative selskabsaktionærer er porteføljeaktionærer

Udloddet udbytte fra driftselskabet		1.000,0
Heraf er 50 % af udbyttet skattefrit	500,0	
Heraf er 50 % af udbyttet skattepligtigt	500,0	
Udbytteskat, indeholdt 25 %		-125,0
Nettoudbytte fra driftselskabet		875,0

MH's andel af udbytte fra driftselskabet	500,0	
Heraf indeholdt udbytteskat, 25 %		-125,0
MH modtager fra driftselskabet		375,0
Heraf er 100 % af udbyttet skattefrit	375,0	
Heraf er 0 % af udbyttet skattepligtigt	0,0	
Udbytteskat, indeholdt 25%		0,0
Nettoudbytte til udlodning fra MH		375,0

A1 modtager 10 % af udbyttet fra MH	37,5
Hvoraf der er indeholdt udbytteskat	12,5
Bruttoudbytte	50,0
Marginalbeskatning på udbyttet (12,5/50*100)	25%

6. Beskatning af udbytte

6.4 Udbytteproblematik for selskaber omfattet af ABL § 4A, stk. 3.

6.4.2 Udbytteproblematik

Eksempel 2

Hvor de ultimative selskabsaktionærer sammensætter sig af både datter- og porteføljeselskabsaktionærer

Udloppet udbytte fra driftsselskabet, M 1's andel	100,0
Heraf er 40 % af udbyttet skattefrit	40,0
Heraf er 60 % af udbyttet skattepligtigt	60,0
Udbytteskat, indeholdt 25 % af kr. 60	-15,0
Nettoudbytte fra driftsselskabet til MH1	85,0

MH1's andel af udbytte fra driftsselskabet	100,0
Heraf indeholdt udbytteskat, 25 %	-15,0
MH1 modtager fra driftsselskabet	85,0
MH1 udlodder til MH2 og H	
Heraf er 100 % af udbyttet skattefrit	85,0
Heraf er 0 % af udbyttet skattepligtigt	0,0
Udbytteskat, indeholdt 25%	0,0
Nettoudbytte til udlodning fra MH1 til MH2 og H	85,0

H modtager 40 % af udbyttet fra MH1	34,0
Hvoraf der er indeholdt udbytteskat	0,0
Faktisk modtaget nettoudbytte	34,0
Oprindelig udlodning af nettoudbytte fra driftsselskabet	40,0
Reduktion i udbytte til H	-6,0

MH2 modtager 60 % af udbyttet fra MH1	51,0
Hvoraf der er indeholdt udbytteskat	0,0
Faktisk modtaget nettoudbytte	51,0
Oprindelig udlodning af nettoudbytte fra driftsselskabet	45,0
Merudbytte til MH2	6,0

8. Overgangsregler

8.2 Opgørelse af nettokurstabskontoen

8.2.2 Eksempel 2

Eksempel 2

Opgørelse af nettokurstabskonto, hvor unoterede porteføljeaktier realisationsbeskattes

Eksempel 2	Ejerandel	Anskaffelsessum	Handelsværdi primo 2010	Udbytte 2007-2009	Skattefri del af udbytte
Unoteret aktie nr. 1	9%	100.000	110.000	40.000	13.600
Unoteret aktie nr. 2	8%	100.000	40.000	0	0
		200.000	150.000	40.000	13.600
Børsnoteret aktie nr. 3	1%	50.000	10.000	1.000	340
Børsnoteret aktie nr. 4	1%	80.000	22.000	2.000	680
		130.000	32.000	3.000	1.020

Børsnoteret aktie nr. 5 ejet i 3 år eller mere solgt efter 25. maj 2009:

Salgssum	20.000
Anskaffelsessum	10.000
Avance	10.000

Opgørelse af nettokurstabskonto

	Samlet	Børsnoterede	Unoterede
Samlet anskaffelsessum for porteføljeaktier i behold	330.000	130.000	200.000
- samlet handelsværdi for porteføljeaktier i behold	-182.000	-32.000	-150.000
Urealiseret tab	148.000	98.000	50.000
+ anskaffelsessum for aktier solgt i perioden, ejet i 3 år eller mere	10.000	10.000	0
- salgssum for aktier solgt i perioden, ejet i 3 år eller mere	-20.000	-20.000	0
Saldo før modregning af skattefri del af udbytte	138.000	88.000	50.000
- skattefri del af udbytter modtaget i 2007-2009	-14.620	-1.020	-13.600
Saldo nettokurstabskonto (dog minimum kr. 0)	123.380	86.980	36.400

8. Overgangsregler

8.2 Opgørelse af nettokurstabskontoen

8.2.3. Eksempel 3 – Spørgsmål fra FSR til SKAT vedrørende opgørelse af nettokurstabskontoen

Opgørelse af nettokurstabskonto, hvor kontoen er opdelt og den ene konto bliver negativ

Eksempel 3	Ejerandel	Anskaffelsessum	Handelsværdi	Udbytte	Skattefri del af udbytte
			primus indkomstår 2010.		
Unoteret aktie nr. 1	9%	100.000	110.000	40.000	13.600
Unoteret aktie nr. 2	8%	100.000	140.000	0	0
		200.000	250.000	40.000	13.600
Børsnoteret aktie nr. 3	1%	50.000	10.000	1.000	340
Børsnoteret aktie nr. 4	1%	80.000	22.000	2.000	680
		130.000	32.000	3.000	1.020

Børsnoteret aktie nr. 5 ejet i 3 år eller mere solgt efter 25. maj 2009:

Salgssum	20.000
Anskaffelsessum	10.000
Avance	10.000

Opgørelse af nettokurstabskonto	Samlet	Børsnoterede	Unoterede
Samlet anskaffelsessum for porteføljeaktier i behold	330.000	130.000	200.000
- samlet handelsværdi for porteføljeaktier i behold	-282.000	-32.000	-250.000
Urealiseret tab	48.000	98.000	-50.000
+ anskaffelsessum for aktier solgt i perioden, ejet i 3 år eller mere	10.000	10.000	0
- salgssum for aktier solgt i perioden, ejet i 3 år eller mere	-20.000	-20.000	0
Saldo før modregning af skattefri del af udbytte	38.000	88.000	-50.000
- skattefri del af udbytter modtaget i 2007-2009	-14.620	-1.020	-13.600
Saldo nettokurstabskonto (dog minimum kr. 0)	23.380	86.980	-63.600

8. Overgangsregler

8.2 Opgørelse af nettokurstabskontoen

8.2.4. Eksempel 4 – Nettokurstabskonto, intern modregning

Intern modregning i opgørelsen af nettokurstabskontoen

Eksempel 4	Ejer- andel	Anskaffelses- sum	Handelsværdi primo 2010.	Udbytte 2007-2009	Skattefri del af udbytte
Unoteret aktie nr. 1	9%	100.000	110.000	40.000	13.600
Unoteret aktie nr. 2	8%	100.000	42.000	0	0
		200.000	152.000	40.000	13.600
Børsnoteret aktie nr. 3	1%	50.000	10.000	1.000	340
Børsnoteret aktie nr. 4	1%	80.000	120.000	2.000	680
		130.000	130.000	3.000	1.020

Børsnoteret aktie nr. 5 ejet i 3 år eller mere solgt efter 25. maj 2009:

Salgssum	20.000
Anskaffelsessum	10.000
Avance	10.000

Opgørelse af nettokurstabskonto	Samlet	Børsnoterede	Unoterede
Samlet anskaffelsessum for porteføljeaktier i behold	330.000	130.000	200.000
- samlet handelsværdi for porteføljeaktier i behold	-282.000	-130.000	-152.000
Urealiseret tab	48.000	-	48.000
+ anskaffelsessum for aktier solgt i perioden, ejet i	10.000	10.000	0
- salgssum for aktier solgt i perioden, ejet i 3 år eller	-20.000	-20.000	0
- skattefri del af udbytter modtaget i 2007-2009	-14.620	-1.020	-13.600
Saldo nettokurstabskonto (dog minimum kr. 0)	23.380	-11.020	34.400

8. Overgangsregler

8.2 Opgørelse af nettokurstabskontoen

8.2.5.1 Eksempel 1 - Modregning jf. prioritetsrækkefølgen

Eksempel 1	Ejer- andel	Anskaffelses- sum	Handelsværdi primo 2010.	Udbytte 2007-2009	Skattefri del af udbytte
Unoteret aktie nr. 1	9%	100.000	110.000	40.000	13.600
Unoteret aktie nr. 2	8%	100.000	40.000	0	0
Børsnoteret aktie nr. 3	1%	50.000	10.000	1.000	340
Børsnoteret aktie nr. 4	1%	80.000	22.000	2.000	680
		330.000	182.000	43.000	14.620

Børsnoteret aktie nr. 5 ejet i 3 år eller mere solgt efter 25. maj 2009:

Salgssum	20.000
Anskaffelsessum	10.000
Avance	10.000

Samlet anskaffelsessum for porteføljeaktier i behold	330.000
- samlet handelsværdi for porteføljeaktier i behold	-182.000
Urealiseret tab	148.000
+ anskaffelsessum for aktier solgt i perioden, ejet i 3 år eller mere	10.000
- salgssum for aktier solgt i perioden, ejet i 3 år eller mere	-20.000
- skattefri del af udbytter modtaget i 2007-2009	-14.620
Saldo nettokurstabskonto (dog minimum kr. 0)	123.380

	Ejer- andel	Anskaffelses- sum	Handelsværdi primo 2010.	Handelsværdi ultimo 2010.	Avance til lagerbeskatning
Unoteret aktie nr. 1	9%	100.000	110.000	130.000	20.000
Unoteret aktie nr. 2	8%	100.000	40.000	50.000	10.000
Børsnoteret aktie nr. 3	1%	50.000	10.000	8.000	-2.000
Børsnoteret aktie nr. 4	1%	80.000	22.000	26.000	4.000
		330.000	182.000	214.000	32.000

Avanceopgørelse for indkomståret 2010

Opført avance til lagerbeskatning i 2010 før modregning af tabssaldi	32.000
Anvendelse af kildeartsbestemt tab	-20.000
Anvendelse af nettokurstabskonto	-12.000
Opført avance til beskatning i 2010	0

Tabssaldi til fremførsel

Saldo primo kildeartsbestemt tab	20.000
Anvendt i indkomstår 2010	-20.000
Saldo ultimo kildeartsbestemt tab	0

Saldo nettokurstabskonto primo	123.380
Anvendt i indkomstår 2010	-12.000
Saldo nettokurstabskonto ultimo	111.380

8. Overgangsregler

8.5 Værnsregler mod salg og genkøb

8.5.2.2 Porteføljeaktier ejet under 3 år

Kan der optimeres på tabssaldoen ved at foretage salg og genkøb af aktier ejet under 3 år efter 22. april 2009?

Beskatningsform: lagerbeskatning af børsnoterede aktier og realisationsbeskatning for de unoterede aktier.

Antagelse: Selskabet ikke har modtaget udbytte i ejertiden, hvorfor nettokurstabskontiene opgøres som forskellen mellem indgangsværdien og anskaffelsessummen

Regnskabsår: pr. 31. december 2009 - indkomstår 2010 begynder 1. januar 2010.

Aktiebeholdning	Stk.	Anskaf.- sum	Gns. Kurs	Salgs- pris	Tab til fremførsel	Indgangs- værdi	Handels- værdi 31.12.10	Lager- beskattet avance
Unoteret aktie nr. 1	100	10.000	100			3.000	5.000	0
Børsnot. aktie nr. 2	200	20.000	100			8.000	7.000	-1.000
Børsnot. aktie nr. 3	100	30.000	300			32.000	38.000	6.000
Børsnot. aktie nr. 4	200	40.000	200	10.000	30.000			
Børsnot. aktie nr. 4, genkøb	200	10.000	50			10.000	12.000	2.000
I alt						53.000	62.000	7.000

	Primo 2010	Lager- beskattet avance	Ultimo 2010
Samlet tab til modregning i fremtidige aktieavancer			
Kildeartsbestemt tab til modregning i aktieavancer	30.000	7.000	23.000
Opgjort nettokurstabskonto børsnoterede aktier	10.000	0	10.000
Opgjort nettokurstabskonto unoterede aktier	7.000	0	7.000
I alt	47.000	7.000	40.000

Såfremt selskabet *ikke* havde solgt børsnoteret aktie nr. 4 men i stedet beholdt den, ville den gå med i opgørelsen af nettokurstabskontoen, og selskabet ville ikke have et kildeartsbestemt tab.

Aktiebeholdning	Stk.	Anskaf.- sum	Gns. Kurs	Salgs- pris	Tab til fremførsel	Indgangs- værdi	Handels- værdi 31.12.10	Lager- beskattet avance
Unoteret aktie nr. 1	100	10.000	100			3.000	5.000	0
Børsnoteret aktie nr. 2	200	20.000	100			8.000	7.000	-1.000
Børsnoteret aktie nr. 3	100	30.000	300			32.000	38.000	6.000
Børsnoteret aktie nr. 4	200	40.000	200	0	0	10.000	12.000	2.000
I alt						53.000	62.000	7.000

	Primo 2010	Lager- beskattet avance	Ultimo 2010
Samlet tab til modregning i fremtidige aktieavancer			
Kildeartsbestemt tab til modregning i aktieavancer	0	0	0
Opgjort nettokurstabskonto børsnoterede aktier	40.000	7.000	33.000
Opgjort nettokurstabskonto unoterede aktier	7.000	0	7.000
I alt	47.000	7.000	40.000

8. Overgangsregler

8.5 Værnsregler mod salg og genkøb

8.5.2.2 Porteføljeaktier ejet under 3 år

Kan der optimeres på tabssaldoen ved at foretage salg efter 22. april 2009 af tabsgivende aktier samtidig med, at selskabet beholder sine aktier med urealiseret avance?

Selskabet har følgende aktiebeholdning før optimering:

Aktiebeholdning	Stk.	Anskaf.- sum	Gns. Kurs	Salgs- pris	Tab til fremførsel	Indgangs- værdi	Urealiseret tab (+) avance (-)
Unoteret aktie nr. 1	100	10.000	100			3.000	7.000
Børsnot. aktie nr. 2	200	20.000	100			8.000	12.000
Børsnot. aktie nr. 3	100	30.000	300			32.000	-2.000
Børsnot. aktie nr. 4	200	40.000	200			45.000	-5.000
I alt						88.000	5.000
Tab til fremførsel							
Kildeartsbestemt tab							0
Nettokurstabskonto							5.000
Tab til fremførsel i alt							5.000

Selskabet sælger tabsgivende aktier og beholder aktier med urealiserede avancer:

Aktiebeholdning	Stk.	Anskaf.- sum	Gns. Kurs	Salgs- pris	Tab til fremførsel	Indgangs- værdi	Urealiseret tab (+) avance (-)
Unoteret aktie nr. 1	100	10.000	100	3.000	7.000	0	0
Børsnot. aktie nr. 2	200	20.000	100	8.000	12.000	0	0
Børsnot. aktie nr. 3	100	30.000	300			32.000	-2.000
Børsnot. aktie nr. 4	200	40.000	200			45.000	-5.000
I alt					19.000	77.000	-7.000
Tab til fremførsel							
Kildeartsbestemt tab							19.000
Nettokurstabskonto (opgjort til kr. - 7.000 = urealiseret gevinst, sættes derfor til kr. 0)							0
Tab til fremførsel i alt							19.000

Selskabet optimerer herved det fremførte tab med:

Optimeret tabssaldo	
Tab: Salg af tabsgivende aktier og behold aktier med urealiseret avance	19.000
Tab: Ingen salg	5.000
Ekstra opnået tabssaldo ved optimering	14.000

9. Perspektivering

9.1 Værnsregel imod omvendte juletræer

Eksempel på opdeling i kurve

Udloddet udbytte fra driftsselskabet, M1's andel		100,0
Heraf er 40 % af udbyttet skattefrit	40,0	
Heraf er 60 % af udbyttet skattepligtigt	60,0	
Udbytteskat, indeholdt 25 % af kr. 60		-15,0
Nettoudbytte fra driftsselskabet til MH1		85,0

MH1's andel af udbytte fra driftsselskabet	100,0
Heraf indeholdt udbytteskat, 25 %	-15,0
MH1 modtager fra driftsselskabet	85,0
MH1 opdeler nettoudbytte i 2 "kurve"	
Udbytte, der vedrører skattefrie selskabsaktionærer	40,0
Udbytte, der vedrører skattepligtige selskabsaktionærer	45,0
Samlet udbytte til videreudlodning	85,0

H modtager udbytte fra MH1, fra den skattefrie "kurv"	40,0
Hvoraf der er indeholdt udbytteskat	0,0
Faktisk modtaget nettoudbytte	40,0
Oprindelig udlodning af nettoudbytte fra driftsselskabet	40,0
Reduktion i udbytte til H	0,0

MH2 modtager udbytte fra MH1, fra den skattepligtige "kurv"	45,0
Hvoraf der er indeholdt udbytteskat	0,0
Faktisk modtaget nettoudbytte	45,0
Oprindelig udlodning af nettoudbytte fra driftsselskabet	45,0
Merudbytte til MH2	0,0

Skatteudvalget 2008-09
L 202 Svar på Spørgsmål 1
Offentligt



Bilag 12

SKATTEMINISTERIET

J.nr. 2009-511-0038

Dato: 13. maj 2009

Til

Folketinget - Skatteudvalget

L 202 - Forslag til Lov om ændring af aktieavancebeskatningsloven og forskellige andre love. (Harmonisering af selskabers aktie- og udbyttebeskatning m.v.).

Hermed sendes svar på spørgsmål nr. 1 af 3. maj 2009. Spørgsmålet er stillet efter ønske af Anders Samuelsen (LA).

Kristian Jensen

/ Lise Bo Nielsen

Spørgsmål 1:

Kan ministeren bekræfte, at der efter den foreslåede overgangsregel om indførelse af lagerbeskatning for børsnoterede aktier vil ske beskatning af fiktivt opgjorte avancer, jf. følgende eksempel: Aktierne er oprindeligt anskaffet for 500.000 kr. Pr. 31. december 2009 er aktierne f.eks. på grund af finanskrisen faldet i værdi til 200.000 kr. Hvis de siden hen stiger til 400.000 kr. medfører forslaget, at der skal ske beskatning af en fiktiv avance på 200.000 kr., uanset at der i forhold til den oprindelige egentlige anskaffelsessum på 500.000 kr. ikke er udløst en gevinst, men reelt er tale om et tab? Finder ministeren denne beskatning rimelig og retfærdig, og hvad er begrundelsen for, at der i den pågældende situation skal ske beskatning af en fiktiv avance, og hvordan harmonerer en sådan beskatning med generelle skatteretlige principper?

Svar:

Lovforslaget er en del af forårspakke 2.0, hvor der er store personskattelettelser. Der sker således bl.a. en afskaffelse af mellemskatten og en nedsættelse af topskatten. Disse personskattelettelser skal finansieres. Erhvervslivets medfinansiering i dette lovforslag skal således ses i lyset af de fordele, som danske virksomheder får som følge af lavere marginalsatter.

Jeg kan bekræfte, at hvis et selskab ved begyndelsen af sit indkomstår 2010 har porteføljeaktier ejet i mere end 3 år, anvendes handelsværdien på dette tidspunkt ved beskatning af fortjeneste og tab efter de nye regler. Fortjeneste og tab, som ville være skattefri/ikke fradragsberettiget, hvis aktierne var solgt på dette tidspunkt, medregnes således heller ikke ved indkomstopgørelsen efter de nye regler. Aktier med potentielle tab og gevinster behandles således ens.

Dette medfører, at hvis aktierne i et børsnoteret selskab oprindeligt er anskaffet for 500.000 kr., vil den fremtidige beskatning ske i forhold til handelsværdien den 1. januar 2010 (kalenderårsregnskab). Hvis handelsværdien den 1. januar 2010 er 200.000 kr. og værdien den 31. december 2010 er 400.000 kr., så vil der ske beskatning af værdiforøgelsen på 200.000 kr. Hvis handelsværdien den 1. januar 2010 er 800.000 kr. og værdien den 31. december 2010 er 600.000 kr., så vil tabet på 200.000 kr. kunne fratrækkes i den skattepligtige indkomst.

Ved udformningen af overgangsreglen er der lagt vægt på en symmetrisk behandling af gevinst og tab.



SKATTEMINISTERIET

J.nr. 2009-511-0038

Dato: 13. maj 2009

Til

Folketinget - Skatteudvalget

L 202 - Forslag til Lov om ændring af aktieavancebeskatningsloven og forskellige andre love. (Harmonisering af selskabers aktie- og udbyttebeskatning m.v.).

Hermed sendes svar på spørgsmål nr. 28 af 7. maj 2009. Spørgsmålet er stillet efter ønske af Jesper Petersen (SF).

Kristian Jensen

/ Lise Bo Nielsen

Spørgsmål 28:

Skatteministeren bedes bekræfte, at overgangsreglen i lovforslagets § 22, stk. 9, for porteføljeaktier virker således på grund af gennemsnitsreglen:

Selskabet S har kalenderårsregnskab Selskabet ejer ultimo 2009 følgende aktier i det børsnoterede selskab A: 1000 aktier anskaffet i 2006 for 300 kr. pr. aktie 1000 aktier anskaffet i 2009 for 100 kr. pr. aktie. Skattemæssig anskaffelsessum efter gennemsnitsmetoden er 200. Hvis børskursen den 2.1.2010 er 120 har de to aktieposter følgende indgangsværdi: De 1.000 aktier anskaffet i 2006: 120 kr. pr. aktie (børskursen pr 2.1.2010) De 1.000 aktier anskaffet i 2008: 200 kr. pr. aktie (skattemæssig anskaffelsessum efter gennemsnitsmetoden). Ved salg f.eks. 1.2.2010 af alle de 2000 aktier til dagens børskurs f.eks. 130: Skattemæssig gevinst på de 1.000 aktier, der er anskaffet i 2006 for 200 kr. pr. aktie: 30 kr. pr. aktie. Skattemæssigt tab på de aktier, der er købt i 2009 til 100 kr. pr. aktie: 70 kr. pr. aktie. Tabet kan fratrækkes i anden indkomst f.eks. renteindtægter. Virker det ikke mærkeligt, at de aktier, hvorpå der er et tab, fremkommer en skattepligtig gevinst, og på de aktier, hvorpå der er en gevinst, fremkommer et skattemæssigt tab, der endog er fradragsberettiget i anden indkomst, f.eks. renteindtægter?

Svar:

Jeg kan bekræfte, at den foreslåede overgangsregel i det opstillede eksempel fører til, at den samlede indgangsværdi for aktierne er 320.000 kr. Ved salget af disse aktier for 260.000 kr. konstateres et tab på 60.000 kr. Hvis selskabet S anvender lagerprincippet, vil tabet kunne modregnes i anden indkomst. Hvis selskabet S anvender realisationsprincippet, vil tabet kunne modregnes i følgende års gevinster på realisationsbeskattede aktier.

Det er en konsekvens af anvendelsen af gennemsnitsmetoden, at fortjeneste og tab ikke beregnes på baggrund af den faktiske anskaffelsessum.



SKATTEMINISTERIET

J.nr. 2009-511-0038

Dato: 25. maj 2009

Til

Folketinget - Skatteudvalget

L 202 - Forslag til Lov om ændring af aktieavancebeskatningsloven og forskellige andre love (Harmonisering af selskabers aktie- og udbyttebeskatning m.v.).

Hermed sendes kommentar til henvendelse af 20. maj 2009 fra SmallCap Danmark (L 202 – bilag 52).

Kristian Jensen

/ Lise Bo Nielsen

SmallCap Danmark skriver, at indførslen af lagerbeskatning af selskabers porteføljeaktier, fjernelsen af tre års reglen samt fjernelse af dobbeltbeskatnings lempelse for udbytter, er direkte i modstrid med gældende grundlæggende principper for ønsket om at undgå dobbeltbeskatning af erhvervsinvesteringer og bryder samtidig med international praksis for beskatning af aktieavancer.

Kommentar:

Med lovforslaget skabes en mere logisk og ensartet beskatning af aktieavancer og udbytter. Regelsættet bygger på en sondring mellem aktionærer, der er baseret på karakteren af ejerskab snarere end ejertid. Denne sondring gælder allerede i relation til beskatningen af udbytter og er således blot udvidet til at omfatte aktieavancer.

Derudover skal forslaget ses i forhold til ønsket om en ensartet beskatning af kapitalanbringelse.

Når der sondres mellem porteføljeaktier og datterselskabsaktier/ koncernselskabsaktier er der tale om en afvejning mellem konkurrerende hensyn – ønsket om at undgå dobbeltbeskatning ved beskatning af selskabsindkomst i flere led over for ønsket om at undgå forvridning mellem investeringer i forskellige typer aktiver (her primært mellem investering i obligationer og aktier).

Der kan således være mange årsager til aktieinvestering. Men erhvervelse af porteføljeaktier kan som oftest bedst sammenlignes med kapitalanbringelse. I en lille åben økonomi som den danske vil afkastet på aktier (justeret for risikopræmie) normalt være lig med afkastet på obligationer.

Indkomsten fra porteføljeaktier kan derfor sidestilles med renter og kursgevinster på obligationer, som er skattepligtige for selskaber.

Derfor er det forslået at indføre beskatning af porteføljeaktier uanset ejertid.

Jeg kan i øvrigt oplyse, at grænsen på 10 pct. af aktiekapitalen som skillelinie mellem porteføljeaktier og datterselskabsaktier er hentet fra EU's moder-/datterselskabsdirektiv. Formålet med direktivet er at undgå dobbeltbeskatning ved beskatning i flere selskabsled.

SmallCap Danmark skriver, at forslaget vil skabe fuldstændige uoverstigelige likviditetsproblemer for mange selskaber, der bliver tvunget til at sælge en del af deres aktieinvestering for at finansiere skatten.

Kommentar:

Jeg finder ikke at lagerbeskatningen indebærer en urimelig likviditetsbelastning. Aktier der optaget til handel på et reguleret marked eller en multilateral handelsfacilitet er likvide aktiver. Det er rigtigt, at hvis et selskab ikke har tilstrækkelig likviditet til at betale skatten, må den finansieres ved enten at sælge aktier eller optage lån. I og med at de lagerbeskattede aktier er forholdsvis let omsættelige, burde det ikke være et stort problem.

Lagerbeskatning af aktier kan belaste likviditeten i et stigende marked, men samtidig forbedre likviditeten i et faldende marked, idet tabet kan fradrages med det samme i anden indkomst.

Desuden skal lagerbeskatning generelt ses i sammenhæng med, at der løbende gives fradrag for udgifterne til erhvervelsen af indkomsten – f.eks. fradrag for renteudgifter. Når udgifter fradrages løbende, bør (likvide) indtægter ligeledes medregnes løbende.

SmallCap Danmark skriver, at indgangsværdierne er urimelige, idet der kommer til at ske beskatning af genvundne tab. SmallCap foreslår, at aktier erhvervet før den 22. april 2009 behandles efter de hidtidige regler.

Kommentar:

Indgangsværdierne til brug for den fremtidige beskatning af porteføljeaktier er i lovforslaget udformet på baggrund af, om aktierne ville være skattepligtige ved realisation ved begyndelsen af indkomståret 2010. Skattepligtige aktier (dvs. aktier ejet i mindre end 3 år) får som udgangspunkt den skattemæssige anskaffelsessum som indgangsværdi. Skattefrie aktier (dvs. aktier ejet i 3 år eller mere) får en indgangsværdi svarende til handelsværdien ved begyndelsen af indkomståret 2010.

Herved sker der ikke beskatning af avancer på porteføljeaktier ejet i mere end 3 år, der hidtil har været skattefrie, ligesom der ikke gives fradrag for tab, der hidtil ikke har været fradragsberettigede. Fastsættelsen af indgangsværdien på disse aktier til handelsværdien på tidspunktet for begyndelsen af indkomståret 2010 indebærer imidlertid, at selskabet vil kunne blive beskattet af avancer, som selskabet ikke har haft.

Eksempel:

Selskabet har anskaffet aktier i 2005 for 100.000 kr. Ved begyndelsen af indkomståret 2010 er værdien af disse aktier faldet til 80.000 kr. Ved udgangen af indkomståret 2010 er værdien steget til 95.000 kr. Isoleret set fører den foreslåede overgangsregel til, at selskabet vil skulle beskattes af værdistigningen på 15.000 kr.

I betragtning af de seneste års udvikling på aktiemarkedet findes dette ikke rimeligt.

En løsning, hvor aktier erhvervet før den 22. april 2009 helt fritages, findes imidlertid heller ikke rimelig. Der ses ikke at være nogen begrundelse for at fritage fremtidige værdistigninger på disse aktier fra beskatning. Tilsvarende anses en løsning, hvor et selskab frit kan vælge mellem anskaffelsessummen og handelsværdien for sine investeringer i de enkelte selskaber, for at være for gunstig, da den ville medføre, at kun tab – og ikke fortjeneste – videreføres til beskatning under de nye regler.

I stedet foreslås en løsning, der har til formål at sikre, at der ikke sker beskatning af fortjeneste, som selskabet ikke har haft, og som også forhindrer, at det ikke kun er på tabsgivende aktier, at anskaffelsessummen anvendes som indgangsværdi. Samtidig indebærer løsningen, at et selskab ikke beskattes af den samlede nettogevinst på porteføljeaktier, der er op-tjent inden begyndelsen af indkomståret 2010.

Jeg vil fremsætte ændringsforslag herom.

**Bekendtgørelse af lov om indkomstbeskatning af aktieselskaber m.v.
(Selskabsskatteloven)**

§ 31C. Et moderselskab udgør sammen med datterselskaberne en koncern.

Stk. 2. Et selskab, en fond, en trust eller en forening m.v. er et moderselskab, hvis det

- 1) besidder flertallet af stemmerettighederne i et selskab (datterselskab),
- 2) er selskabsdeltager og har ret til at udnævne eller afsætte et flertal af medlemmerne i et andet selskab (datterselskabs) øverste ledelsesorgan,
- 3) er selskabsdeltager og har ret til at udøve en bestemmende indflydelse over et andet selskabs (datterselskabs) driftsmæssige og finansielle ledelse på grundlag af vedtægter eller aftale med dette,
- 4) er selskabsdeltager og på grundlag af aftale med andre deltagere råder over flertallet af stemmerettighederne i et andet selskab (datterselskab) eller
- 5) besidder kapitalandele i et andet selskab (datterselskab) og udøver en bestemmende indflydelse over dets driftsmæssige og finansielle ledelse.

Stk. 3. Et selskab eller forening m.v., med hvilket et moderselskab har en af de i stk. 2 nævnte forbindelser, er et datterselskab. Et datterselskab kan kun have ét moderselskab.

Stk. 4. Ved opgørelsen af stemmerettigheder og rettigheder til at udnævne eller afsætte medlemmer af ledelsesorganer medregnes rettigheder, der besiddes af moderselskabet og dets datterselskaber.

Stk. 5. Ved opgørelsen af stemmerettigheder i et datterselskab ses der bort fra stemmerettigheder, som knytter sig til aktier eller anpartar, der besiddes af datterselskabet selv eller dets datterselskaber.

Stk. 6. Et selskab kan holdes ude af sambeskatningen, hvis

- 1) det er et datterselskab og betydelige og vedvarende hindringer i væsentlig grad begrænser moderselskabets udøvelse af sine rettigheder over datterselskabets aktiver eller ledelse,
- 2) det er et datterselskab og de nødvendige oplysninger ikke kan indhentes inden for en rimelig frist eller uden uforholdsmæssigt store omkostninger eller
- 3) det er et datterselskab, der ikke tidligere er indgået i sambeskatningen, og moderselskabet udelukkende besidder kapitalandelene i datterselskabet med henblik på efterfølgende at overdrage det. Hvis der er fradraget eller vil kunne fradrages tab på fordringer mod selskabet efter kursgevinstlovens § 4, stk. 5, af et koncernforbundet selskab, skal selskabet holdes ude af sambeskatningen.

Stk. 7. Uanset stk. 1-6 skal moderselskaber, der ved aflæggelse af koncernregnskabet anvender de internationale regnskabsstandarder, som er nævnt i artikel 4 vedrørende børsnoterede selskabers koncernregnskaber i Rådets forordning om anvendelse af internationale regnskabsstandarder, og som efter denne standard er koncernens ultimative moderselskab, anvende koncerndefinitionen, der findes i de internationale regnskabsstandarder, som er nævnt i forordningen. Stk. 6, nr. 3, 2. pkt. finder tilsvarende anvendelse.

Stk. 8. Et selskab, der tages under konkursbehandling, skal holdes ude af sambeskatningen fra og med det indkomstår, hvori konkursdekretet afsiges. Ved ophøret af sambeskatningen finder § 31 A, stk. 10, anvendelse.

**Bekendtgørelse af lov om den skattemæssige behandling af gevinst og tab ved afståelse af
aktier m.v.**

(Aktieavancebeskatningsloven)

Definition af datterselskabsaktier

§ 4 A. ³⁾ Ved datterselskabsaktier forstås aktier, som ejes af et selskab, der ejer mindst 10 pct. af aktiekapitalen i datterselskabet, jf. dog stk. 2-4.

Stk. 2. Det er en betingelse efter stk. 1, at datterselskabet er omfattet af selskabsskattelovens § 1, stk. 1, nr. 1-2 a, 2 d-2 h og 3 a-5 b, eller at beskatningen af udbytter fra datterselskabet frafaldes eller nedsættes efter bestemmelserne i direktiv 90/435/EØF om en fælles beskatningsordning for moder- og datterselskaber fra forskellige medlemsstater eller efter en dobbeltbeskatningsoverenskomst med Færøerne, Grønland eller den stat, hvor datterselskabet er hjemmehørende.

Stk. 3. Datterselskabsaktierne anses for ejet direkte af moderselskabets selskabsaktionærer omfattet af selskabsskattelovens § 1 eller § 2, stk. 1, litra a, i tilfælde, hvor

- 1) moderselskabets primære funktion er ejerskab af datterselskabsaktier og koncernselskabsaktier, jf. § 4 B,
- 2) moderselskabet ikke udøver reel økonomisk virksomhed vedrørende aktiebesiddelsen og
- 3) mere end 50 pct. af aktiekapitalen i moderselskabet direkte eller indirekte ejes af selskaber omfattet af selskabsskattelovens § 1 eller § 2, stk. 1, litra a, der ikke ville kunne modtage udbytter skattefrit ved direkte ejerskab af aktierne i det enkelte datterselskab, og
- 4) aktierne i moderselskabet ikke er optaget til handel på et reguleret marked eller en multilateral handelsfacilitet.

Stk. 4. Datterselskabsaktier, jf. stk. 1, omfatter ikke konvertible obligationer og tegningsretter til konvertible obligationer.

L202, § 22, stk. 9

§ 22

Stk. 9. Ved beskatning af porteføljeaktier, jf. aktieavancebeskatningslovens § 9 som affattet ved denne lovs § 1, nr. 10, og aktier omfattet af ligningslovens § 16 I som affattet ved denne lovs § 12, nr. 17, som ejes ved begyndelsen af indkomståret 2010, anvendes som anskaffelsessum:

1) Handelsværdien ved begyndelsen af indkomståret 2010, medmindre selskabet er omfattet af nr. 2. Hvis et selskabs samlede anskaffelsessummer på porteføljeaktier, jf. aktieavancebeskatningslovens § 9 som affattet ved denne lovs § 1, nr. 10, ved begyndelsen af indkomståret 2010 overstiger disse aktiers samlede handelsværdi, kan dette nettokurstab fradrages efter reglerne i § 9, stk. 2-5, i nettogevinster efter aktieavancebeskatningslovens § 9, stk. 1, i indkomståret 2010 eller senere. Ved opgørelsen efter 2. pkt. medregnes anskaffelsessummen henholdsvis afståelsessummen på aktier, som selskabet har afstået den 25. maj 2009 eller senere, og som på afståelsestidspunktet havde været ejet i 3 år eller mere. Nettokurstabet nedsættes, i det omfang selskabet i indkomstårene 2007-2009 har været fritaget for at medregne modtagne udbytter af aktier som nævnt i 2. og 3. pkt. ved indkomstopgørelsen. Hvis den skattepligtige i indkomståret 2010 vælger realisationsbeskatning vedrørende porteføljeaktier, der ikke er optaget til handel på et reguleret marked eller en multilateral handelsfacilitet, kan nettokurstab på sådanne aktier efter 2. pkt. alene fradrages i gevinster på realisationsbeskattede aktier. 2. og 3. pkt. omfatter ikke nettokurstab på aktier, hvor selskabet i ejerperioden har kunnet modtage skattefrie udbytter efter selskabsskattelovens § 13, stk. 1, nr. 2, og på aktier, der er erhvervet i forbindelse med en skattefri omstrukturering, der er vedtaget den 25. maj 2009 eller senere. Livsforsikringsselskaber opgør ikke et nettokurstab.

2) Den skattemæssige anskaffelsessum, hvis selskabet ikke har påbegyndt indkomståret 2010 den 25. maj 2009 og ikke ejer porteføljeaktier på dette tidspunkt, eller hvis selskabet stiftes efter den 25. maj 2009. Hvis handelsværdien ved begyndelsen af indkomståret 2010 er mindre end den skattemæssige anskaffelsessum, skal anskaffelsessummen nedsættes med de modtagne udbytter, som selskabet m.v. i ejertiden har været fritaget for at medregne ved indkomstopgørelsen. Nedsættelsen kan maksimalt udgøre forskellen mellem den skattemæssige anskaffelsessum og handelsværdien