

Cand.Merc.Aud

Kandidatafhandling

Forfatter:

Torben Foldager

Vejleder:

Christen Amby

Censor:

Selskabsskattelovens §§ 11, 11 B og 11 C
Om Tynd Kapitalisering, Renteloftet og EBIT-reglen
Samt
Konsekvenserne heraf for TDC



Antal anslag: 185.973 (176.992 uden litteraturliste og bilag)

Antal sider: 94 (ekskl. Forside)

Antal normalsider: 80

Torben Foldager

19.september 2011

Institut for regnskab og revision

Copenhagen Business School

Indholdsfortegnelse

Summery in English.....	4
1. Indledning	6
2. Problemformulering.....	7
2.1. Afgrænsning.....	8
2.2. Disposition og metodevalg	9
2.2.1. Afhandlingens disposition.....	9
2.2.2. Metodevalg.....	10
3. Definitioner og forkortelser	12
3.1. Armslængdeprincippet	12
3.2. Forkortelser & ordforklaringer	13
4. Tynd Kapitalisering – SEL § 11.....	14
4.1. Begrebsindhold	14
4.2. Historik for SEL § 11	14
4.3. Motiver til tynd kapitalisering.....	14
4.4. Hvornår forligger der tynd kapitalisering?.....	16
4.5. Hvem er omfattet	17
4.6. Kontrolleret gæld.....	17
4.7. Armslængdeprincippet i SEL § 11	21
4.8. Opgørelse af fremmedkapital	22
4.9. Opgørelse af egenkapital	24
4.10. Konsolideringsreglen	25
4.11. Beregning af fradragsbeskæringen.....	26
5. Begrænsning af rentefradrag i SEL § 11 B samt EBIT reglen i SEL § 11 C.....	29
5.1. Begrebsindhold	29
5.2 Motiver for indførelsen af SEL §§ 11 B og 11 C	30
5.3. Hvornår indtræder renteloftet i SEL § 11 B	31
5.4. Hvem er omfattet af renteloftet og EBIT reglen.....	31
5.5. Begrænsning af rentefradraget (renteloftet) i SEL § 11 B	32
5.6. Hvordan fastsættes standardrenten.....	42

5.7. EBIT reglen i SEL § 11 C	43
5.8. Hvornår indtræder EBIT reglen i SEL § 11 C.....	43
5.9. Hvordan beregnes evt. fradragsbegrænsning efter EBIT reglen	43
5.10. Sambeskattede selskaber	46
5.11. Forskel ml. de nye regler og reglerne i SEL § 11 om tynd kapitalisering	48
6. TDC case	49
6.1. Kapitalfondenes overtagelse af TDC.....	49
6.2. Hvordan er TDC påvirket af reglerne i SEL §§ 11, 11 B og 11 C	53
6.3. Beregningseksempel af betydningen af SEL § 11 B for TDC	55
6.4. Uafklarede forhold i beregningen af fradragsbegrænsningen	58
6.5. Generelle usikkerheder ved beregningen af fradragsbegrænsningen	66
6.6. Specielle forhold i forhold til regelsættet.....	66
7. Mulige løsninger for at minimere konsekvenserne af reglerne	71
7.1. Generelle løsningsforslag.....	71
8. TDC casen fortsat – fremtiden	75
8.1. Hvordan forventes TDC påvirket af reglerne de kommende år.....	75
8.2. Har det konsekvenser at kapitalfondenes ejerskab ophører/minimeres.....	76
8.3. Konsekvenser for gælden i selskabet.....	76
9. Konklusion.....	78
10. Perspektivering	81
11. Litteraturliste	82
Bilag 1:.....	84
Bilag 2:.....	85
Bilag 3.....	88
Bilag 4.....	91
Bilag 5.....	94
Bilag 6.....	95

Summery in English

This thesis will attempt to describe and analyse the rules in the Danish Corporate Tax Law about thin capitalization in act 11 and the limitation of deductible interest in act 11 B and finally the EBIT-rule in section 11 C.

The first act was put into the Corporate Tax Law in 1999. At that time it was the act regarding thin capitalization that was the first to be put into the Corporate Tax Law. At that time the politicians felt that it could prevent big companies from placing the income in a country with low taxes.

The definition of Thin Capitalization is that, a company is considered thin capitalized if the debt is more than four times higher than the total equity. Other than that the section 11 is only applicable if the company has debt to a related party, and the debt to related parties must be more than DKK 10 mio.

The rule in section 11 B was put into the Corporate Tax Law at the same time as the section 11 C. From 2007 the two new rules became a reality because, some of the big Danish companies were bought by private equity funds. These funds were based in countries with low income taxes for companies. To prevent income to leave Denmark and to be put into these funds outside Denmark without paying proper income tax, the new sections in the Corporate Tax Laws became necessary.

Section 11 B regards limitation of deductible interest, which means that a company can only deduct a certain amount of interest that is calculated by a certain percentage of the company's assets. In this section there are no conditions about whether the debt is to related parties or not.

Section 11 C regards the EBIT rule, which in short terms means that the EBIT income only can be reduced with a maximum of 80 % due to interest.

The purpose of this thesis is also to look at the consequences for one of the Danish companies, that have been bought by a foreign equity fund. The Danish company TDC is owned by five equity funds through a company in Luxembourg.

TDC has been put through a limitation of deductible interest according to the section 11 B. The economic consequences have been calculated to the amount of DKK 523,2 mio for the period starting in 2007 until the end of 2010.

This calculation has some uncertainties since the material the calculation is based on, are the yearly financial reports. If the calculation of the limitation should be more accurate, it had to be based on the

internal financial reports from the company, which specifies the financial statement on a more detailed level.

After looking at the consequences for TDC, the next step in this thesis was to look at different specified areas of the rules to analyze if some part of the rule could be more justified, when you look at it with the companies eyes. One of the most important areas to look at could be the connection between how a company finances the debt and compare that to the standard interest, that are build into section 11 B. The standard interest is used for calculating how much interest a company can deduct within a year.

Since the standard interest is based on convertible bonds on the Danish stock exchange and calculated based on 20 days prior to 15.december, the standard interest is more than a year old, when it is used by the companies. In that time the interest that a company can get when they need to get a loan can be a lot different from the standard interest calculated a year ago.

The standard interest calculated at the end of the year will be used for calculation of how much interest a company can deduct the following year.

Finally the last purpose with this thesis is to analyze which strategic possibilities the companys in general and TDC in specific have to avoid the rules, that means that a certain amount of interest cant be deducted.

The most interesting topics regardring TDC could be to look at the strategic possibility to sell of different brands of the company. That could lead to enough finances to reduce the amount of debt in the company, or could be used to be invested in new assets, that could reduce the risk of being put through a limitation of deductible interest.

1. Indledning

I forbindelse med vedtagelsen af den såkaldte pinsepakke, som folkettinget vedtog i forbindelse med pinsen i 1998, blev der blandt andet indført et helt nyt regelsæt vedrørende tyndt kapitaliserede selskaber, jf. lovforslag 101, lov nr. 432 af 26.juni 1998.

Reglerne er blevet tilrettet løbende og der har derfor været større eller mindre korrektioner af reglerne over flere omgange, senest ved lov nr. 308 af 19.april 2006.

I forlængelse med flere af de store børsnoterede danske selskaber var blevet overtaget af udenlandske kapitalfonde, besluttede det danske folketing at udvide regelsættet, således at det ikke ville være muligt for at disse selskaber at flytte hele indtjeningen til lande med lavere beskatning. Dermed sikrede staten sig imod tab af skattegrundlag fra disse store børsnoterede danske selskaber.

Den 6.juni 2007 blev lov nr. 540 vedtaget i det danske folketing. Med denne lov indførtes to nye paragraffer i selskabsskatteloven, nemlig § 11 B, som fastsætter et renteloft, således selskaber med store renteudgifter får begrænset fradragsret for disse renter. Herudover blev § 11 C, som er omtalt som en EBIT regel, indført. Denne paragraf handler om at den skattepligtige indkomst før nettofinansieringsudgifter højst kan beskæres med 80 % som følge af nettofinansieringsudgifter.

Et af de store selskaber, som blev berørt af disse regler i forbindelse med lov. 540 af 6.juni 2007 var TDC. TDC blev i januar 2006 overtaget af kapitalfonden NTC S.A., som er det selskab, der opnåede 87,9 % ejerskab af TDC. NTC ejes af flere kapitalfonde, nemlig Apax, Blackstone, KKR, Permira og Providence.

2. Problemformulering

Med udgangspunkt i den problematik indførelsen af reglerne for Tynd kapitalisering, begrænsning af rentefradraget (renteloftet) samt EBIT reglen, har påført en række af de store danske selskaber, vil der blive udarbejdet en analyse af reglerne, som de fremgår af SEL § 11 Tynd kapitalisering, § 11 B begrænsning af rentefradraget samt § 11 C EBIT reglen.

Den teoretiske analysedel vil blive opdelt i to områder, som hver især skal give et billede af hvorledes strukturen for disse regler er opbygget, samt hvordan reglerne skal håndteres i virksomhederne i dag:

- a. SEL § 11 – Tynd kapitalisering behandles som et område for sig, da det vurderes at reglerne i denne paragraf bør behandles selvstændigt.
- b. SEL §§ 11 b og 11 C – Begrænsning af rentefradraget samt EBIT reglen behandles samlet, som en selvstændig del af afhandlingen adskilt fra SEL § 11.

Disse to teoretiske analyser skal føre frem til besvarelsen af følgende hovedspørgsmål, som besvares på baggrund af ovennævnte fremstilling af regelsættet:

A. Hvilken betydning har ovennævnte regelsæt haft for henholdsvis TDC's resultat og skattebetaling?

Hovedspørgsmålet vil blive besvaret på baggrund af en case beskrivelse af TDC, hvor det vil blive belyst, hvor meget disse regler har kostet TDC i tabt rentefradrag.

I forbindelse med beregningen af de økonomiske konsekvenser for TDC vil følgende underspørgsmål blive analyseret:

- a. Er der uafklarede forhold, der gør sig gældende i forhold til regnskabsanalysen?
- b. Hvilken betydning har de uafklarede forhold for beregningen?

I forlængelse heraf vil udvalgte forhold i reglerne blive diskuteret for at undersøge om der findes uhensigtsmæssigheder i reglerne, som danske virksomheder måske kunne ønske var anderledes sammensat. Dette danner grundlag for andet hovedspørgsmål:

B. Er der specielle forhold i reglerne som danske selskaber bør være opmærksomme på?

Følgende forhold vil blive analyseres nærmere i forbindelse med spørgsmål B:

- a. Forholdet omkring skattemæssig og regnskabsmæssig værdi og udskudt skat
- b. Forholdet mellem finansieringsstruktur og standardrenten.

- c. Muligheden for fremførsel af kurstab og kursgevinst
- d. Globaliseringen

I forlængelse af casen om TDC ønskes det undersøgt, hvilke handlemuligheder virksomhederne generelt og TDC specifikt har for evt. at ændre relevante omstændigheder i den strategiske tilgang, som kan forbedre konsekvenserne af beregningen. Denne delanalyse skal derfor besvare yderligere to hovedspørgsmål:

- C. Hvilke muligheder har virksomheder generelt for at undgå tab af rentefradrag?**
- D. Hvad bringer fremtiden for TDC set i forbindelse med ovennævnte regelsæt?**

2.1. Afgrænsning

I forbindelse med de problematikker, der opstår i forbindelse med koncernforbundne selskaber, og som handler om forskellige selskabskonstruktioner, vil der kun blive nævnt, der typer konstruktioner, som anses for at være relevant for at fremstille reglerne korrekt.

Reglerne omkring armslængdeprincippet samt transfer-pricing reglerne vil ikke blive gennemgået mere grundigt end det vurderes nødvendigt i forbindelse med gennemgangen af reglerne i SEL §§§ 11, 11 A, og 11 B.

Regelsættet om tynd kapitalisering, renteloftet og EBIT reglen, som behandles i denne afhandling, vil ikke blive holdt op mod de internationale regler på området, med mindre det er afgørende for forståelsen af reglerne, at de internationale forhold nævnes. På samme måde behandles CFC beskatningsreglerne ikke, men forholdet omkring CFC beskatningen i forbindelse med opgørelsen af nettofinansieringsudgifterne berøres kort i afsnit 5.5.2. om nettofinansieringsudgifterne samt i afsnit 5.5.2.6. konkret om CFC beskatningen, men uddybes ikke udover dette.

Renteindtægter vil i denne afhandling blive defineret, som renter af udestående fordringer og af kapital, udlånte her i landet eller i udlandet, med eller uden pant, jf. SL § 4, stk. 1 litra e¹. Yderligere definition af de forskellige typer af renter vil ikke blive behandlet med mindre det anses at have betydning for forståelsen af reglerne i SEL §§§ 11, 11 b & 11 C.

Selskaber, der beskattes efter Tonnagebeskatningsloven, er omfattet af reglerne i SEL §§ 11 B og 11 C, men disse selskabstyper vil ikke blive behandlet i denne afhandling. Området vedr. tonnagebeskatning bliver derfor heller ikke behandlet som emne i denne afhandling, men kun omtalt i det omfang, det er relevant.

¹ Kilde: Kim Wind Andersen: Selskabers renter, definition, side 11.

I forbindelse med TDC casen er det ikke hensigten at lave en større redegørelse, som handler om hvad TDC er for et selskab.

I denne afhandling vil TDC blive anvendt som betegnelse for såvel selskabet TDC, som i nogle tilfælde for de kapitalfonde, der ejer selskabet med mindre, det vil være hensigtsmæssigt at skille disse to ad.

I TDC casen behandles de specielle forhold omkring finansiel leasing ikke udover i det omfang, at de finansielle leasing aktiver og renteudgifter naturligt indgår i beregningen af begrænsningen af fradragsretten. De specielle forhold omkring finansiel leasing berøres primært i den teoretiske del af afhandlingen.

I afsnit 8.3. behandles udelukkende de problemstillinger og uhensigtsmæssigheder, der eksisterer i den del af regelsættet, som TDC berøres af. Derfor afgrænses dette afsnit til kun at omhandle SEL § 11 B.

Forhold omkring kapitalfondene, eksempelvis hvordan de er organiseret og i hvilket omfang, de har selskaber i skattely lande bliver ikke behandlet som en del af denne afhandling.

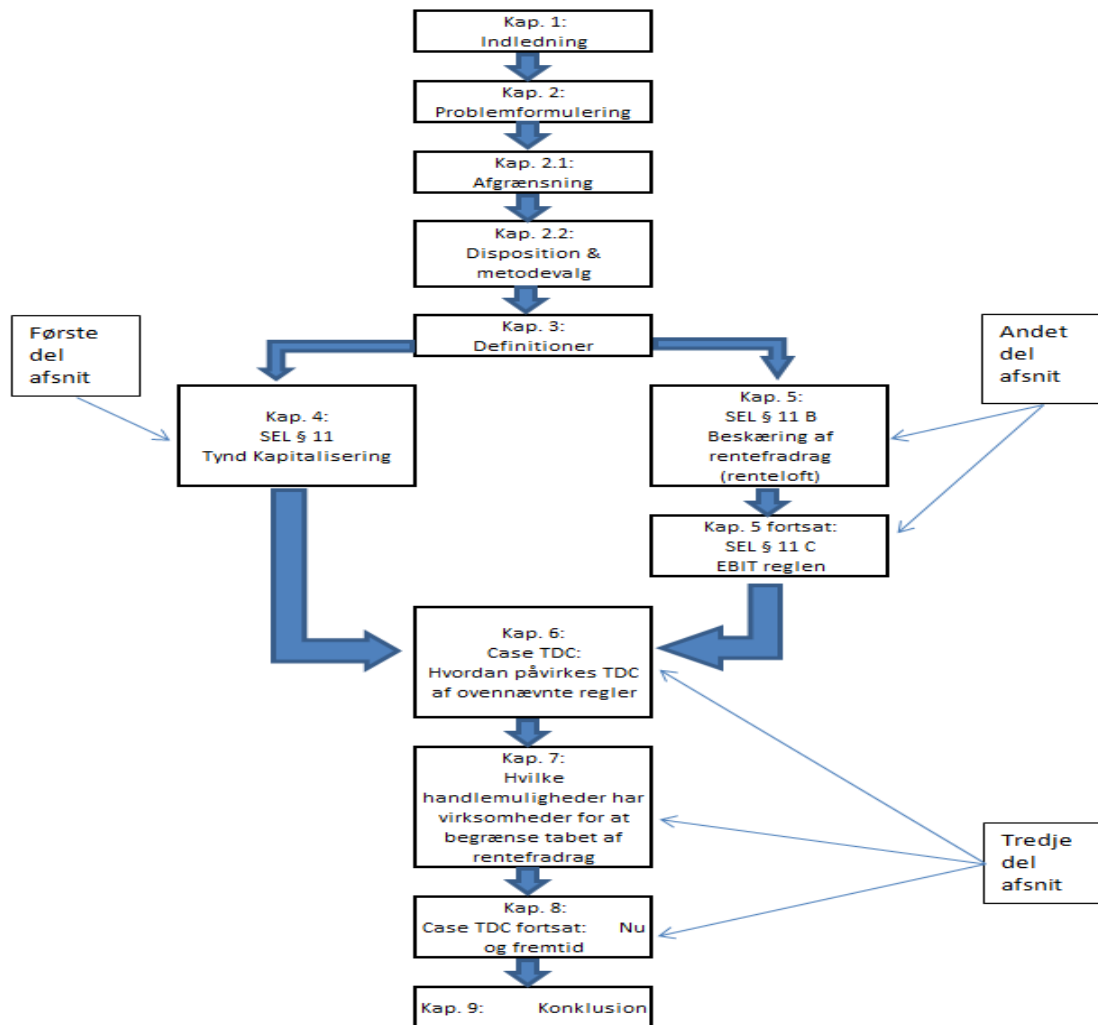
2.2. Disposition og metodevalg

2.2.1. Afhandlingens disposition

Denne afhandling er opdelt i forskellige hovedområder, som behandles hver for sig i tre afsnit igennem opgaven. I figur 4.1. nedenfor er afhandlingens opbygning illustreret, samt hvilke af afhandlingens kapitler, der anses for at være kernen.

Det første afsnit omhandler den teoretiske fremstilling af SEL § 11 om Tynd Kapitalisering, som første gang blev indført i 2000. Som det fremgår af figur 4.1. bliver dette emne behandlet i kapitel 6.

Andet afsnit omhandler de nyere regler i SEL §§ 11 B & 11 C, som handler om henholdsvis beskæring af rentefradraget (kaldet renteloftet) og EBIT reglen. Reglerne i disse to paragraffer behandles i kapitel 7.



Figur 2.1. Afhandlingens disposition og opbygning²

Tredje afsnit er bygget om som en case om TDC. Casen handler om i hvilket omfang TDC er blevet berørt af ovennævnte regler, samt hvilke muligheder virksomheder har for at minimere det tab af rentefradrag, som reglerne medfører, heriblandt hvordan fremtiden tegner sig for TDC. TDC casen og de muligheder virksomhederne har for at undgå tab af rentefradrag bliver behandlet i kapitel 8 – 10.

2.2.2. Metodevalg

Som det fremgår af ovenstående figur er denne afhandling opdelt i tre hovedafsnit, hvoraf det første to afsnit vedrører regelsættet i forbindelse med henholdsvis tynd kapitalisering i SEL § 11 samt begrænsning af rentefradraget og EBIT reglen i SEL §§ 11 B og 11 C.

Disse to delafsnit er opbygget på baggrund af en retsdogmatisk metode, hvilket betyder, at disse delafsnit beskæftiger sig med juraens praktiske discipliner og løsningen af problemstillinger inden for gældende ret.

² Egen tilvirkning af afhandlingens disposition

De to første delafsnit beskæftiger sig i vid udstrækning med eksisterende retskilder, blandt andet lovgivning og domme på området. Tillige vil kendelser og administrative afgørelser fra landskatteretten bliver langt til grund for gennemgangen af de eksisterende regler, som de fungerer i dag.

Det vil udelukkende være den privatretlige del af retsdogmatikken, der ligger til grund for denne afhandling.

Ovenstående gennemgang af det danske regelsæt for tynd kapitalisering, begrænsning af rentefradrag samt EBIT reglen, vil blive suppleret med nogle eksempler på, hvordan reglerne fungerer i praksis.

Det afsluttende delafsnit indeholder to forskellige vinkler på en case bygget over virksomheden TDC A/S (herefter TDC). For det første vil tilgængeligt materiale vedr. TDC blive gennemgået, således analysen af TDC giver en billede af hvilken virksomhed, der er tale om, samt et indblik i hvorfor de ovennævnte regler er relevante for TDC. I denne del anvendes primært tilgængeligt litteratur om TDC såvel som kapitalfonde generelt, samt TDC årsrapporter.

I samme forbindelse bliver de indbyggede usikkerheder i analysen af de økonomiske konsekvenser for TDC gennemgået for at skabe overblik over værdien af beregningen.

I forlængelse heraf afholdes et interview med TDC's skatteafdeling for at skabe et overblik over hvilken betydning reglerne har for TDC's resultat og skattebetaling. Herudover skal interviewet danne et grundlag for at give et indblik i hvad fremtiden forventes at bringe for TDC set i forhold til regelsættet, nu hvor kapitalfondene er i gang med at sælge deres ejerandel.

3. Definitioner og forkortelser

Dette afsnit har til formål at give et kort indblik i de generelle principper i armslængdeprincippet. Dette skal efterfølgende danne grundlag for de diskussioner, der er relevante i forbindelse med gennemgangen af regelsættet

Herudover vil de anvendte forkortelser i afhandlingen blive specificeret, således der ikke er tvivl om, hvordan eventuelle forkortelser anvendes

3.1. Armslængdeprincippet

Når begrebet armslængdevilkår og transfer pricing bliver relevant for denne afhandling, så er det fordi, at samhandel mellem to interesseforbundne eller koncernforbundne selskaber i henhold til reglerne om armslængdeprincippet altid skal foregå på markedsvilkår.

Det betyder i praksis, at eventuel samhandel mellem nævnte selskaber skal være ligestillet med de forhold et eksternt selskab udenfor koncernforholdet kunne have opnået. Nedenfor i afsnit 5.3.1. vil de generelle forhold i forbindelse med armslængdeprincippet og transfer pricing kort blive gennemgået.

3.1.1. Begrebsindhold

Begrebet transfer pricing er under normale forhold de regler og den praksis, der er gældende i forbindelse med, at to interesseforbundne selskaber udveksler varer eller tjenesteydelser over landegrænser³. Derfor vil begrebet transfer pricing normalt kun være relevant, når samhandlen foregår mellem selskaber i to forskellige lande.

I Danmark har man dog valgt at udvide begrebet til også at omfatte samhandel mellem koncernforbundne danske selskaber.

Armslængdeprincippet, som er et af grundprincipperne i LL § 2, er blevet en vigtig og fuldt integreret del af såvel dansk som international skattepolitik. Dette skyldes, at flere og flere selskaber indgår i internationale koncernforhold, således disse selskaber kan have en interesse i at allokere den skattepligtige indkomst til det land med den laveste selskabsbeskatning.

For at sikre sig imod transaktioner, som underminerer det enkelte lands skattegrundlag, så er principperne om transfer pricing de senere år blevet endnu vigtigere i forbindelse med den stigende globalisering. Princippet betyder, at interesseforbundne parter skal dokumentere, at de afregningspriser, der anvendes i

³ Kilde: PricewaterhouseCoopers – Regnskabshåndbogen 2010 – egen gengivelse af transfer pricing reglerne.

forbindelse med intern handel, også kunne have været opnået hos uafhængige parter (også kaldet tredjemand). Armslængdeprincippet skal fastlægge retningslinjerne for den interne samhandel.

De danske regler er fastsat i LL § 2, som lyder (uddrag)⁴:

”Skattepligtige

3) der er koncernforbundne med en juridisk person

skal ved opgørelsen af den skatte- eller udlovningspligtige indkomst anvende priser og vilkår for handelsmæssige og økonomiske transaktioner med ovennævnte parter i nr. 1-6 (kun nr. 3 er nævnt her – resten kan ses i ligningsloven) (kontrollerede transaktioner) i overensstemmelse med, hvad der kunne være opnået, hvis transaktionerne vare afsluttet mellem uafhængige parter”

Samme regler er gældende såfremt et moderselskab vælger at give et datterselskab et lån. I så fald gælder det, at der kun er fradragsret for den del af renteudgifterne, som svarer til den rente datterselskabet kunne have opnået hos en bank eller lignende, uden at moderselskabet stiller kaution eller på anden måde afgiver sikkerhed for lånet.

3.2. Forkortelser & ordforklaringer

Forkortelser af love og regler:

- SEL Selskabsskatteloven
- KGL Kursgevinstloven
- ABL Aktieavancebeskatningsloven
- LL Ligningsloven
- KSL Kildeskatteloven
- AL Afskrivningsloven

Selskabs forkortelser:

- TDC anvendes som forkortelse såvel for selskabet TDC som for hele koncernen, når det er relevant. I de fleste tilfælde vil der blive skrevet TDC koncernen, når dette anses for relevant.
- NTC er en forkortelse for Nordic Telephone Company. NTCA er forkortelse for NTC administration.

⁴ Kilde: Handelshøjskolens og universitets skattelovsamling: Ligningslovens § 2 – side 271.

4. Tynd Kapitalisering – SEL § 11

4.1. Begrebsindhold

Med virkning fra det indkomstår, der begyndte 1.januar 1999 blev regelsættet for tyndt kapitaliserede selskaber vedtaget. Formålet med vedtagelsen af SEL § 11 var at sikre en minimumsbeskatning af et dansk selskabs egenkapitalafkast. Reglen har til hensigt at sikre mod, at danske datterselskaber med udenlandske ejere bliver lånefinansieret i en sådan grad, at selskabets renteudgifter bliver uforholdsmæssige store i den danske skatteberegning, og at indkomstgrundlaget dermed bliver flyttet til det land, hvor moderselskabet er beliggende, hvilket typisk vil være et land med en lav beskatning.

4.2. Historik for SEL § 11

Det første lovforslag nr. 101 om tynd kapitalisering blev fremsat den 2.juni 1998 af den daværende socialdemokratiske skatteminister Ole Stavad. Reglerne havde først gang virkning fra indkomståret, som blev påbegyndt 1.januar 1999 eller senere for de selskaber, der havde forskudt indkomstår. Efter behandling i folketinget blev lovforslaget ved lov nr. 432. af 26.juni 1998.

Senere samme år blev reglerne justeret i forbindelse med at skatteministeren fremsatte lovforslag nr. 53 af 21.oktober 1998. I dette lovforslag blev en mindre justering fremlagt, således at faste driftssteder også blev omfattet af reglerne i SEL § 11 om tynd kapitalisering. Det betød, at danske filialer af udenlandske selskaber nu også blev omfattet af reglerne, og det havde virkning fra det indkomstår, der blev indledt 1.januar 1999.

I forlængelse med en domsafsigelse af EF-domstolen i sag C-324/00 om Lankhorst-Hohorst GmbH⁵, hvor reglerne fra 1998 blev kendt EU stridige, fremsatte skatteminister Svend Erik Hovmann fra Venstre lovforslag nr. 119 af 17.december 2003. Ændringen i lovforslaget betød, at rent danske koncerner nu også ville blive omfattet af reglerne for tynd kapitalisering.

Seneste ændring til regelsættet om tynd kapitalisering kom i stand i forbindelse med at skatteminister Kristian Jensen fra Venstre fremsatte lovforslag 116 af 14.december 2005, hvori det blev foreslået, at transparente selskaber fremover skulle omfattes af koncerndefinitionen.

4.3. Motiver til tynd kapitalisering

Motiverne kan opdeles i to forskellige udgangspunkter. Det første område vedrører de motiver udenlandske moderselskaber har til at lånefinansiere danske datterselskaber, altså set med

⁵ Kilde: Skat Udland: SU 2003,12

virksomhedernes øjne. Det andet område er de motiver det danske folketing havde til at indføre reglerne, da lovforslaget første gang blev præsenteret i 1997.

4.3.1. Selskabernes motiver

Der findes flere motiver for udenlandske moderselskaber til at lade et dansk datterselskab være tyndt kapitaliseret. Hovedmotivet må formodes at være, at nedbringe skattebetalingen i Danmark, som må antages at være et land med en høj beskatning. Flyttes den skattepligtige indkomst til et land med lavere beskatning, så kan besparelsen ses direkte på koncernens bundlinje.

Mange virksomheder vil foretrække at betale renteomkostninger frem for udbytte, da dette ikke er fradragsberettiget i Danmark, jf. SEL § 2, stk. 1, litra c, samt KSL § 65 stk. 5.

Det betyder, i den udstrækning det er muligt, vil det være en fordel at betale renteomkostninger til udenlandsk moder i stedet for udbytte, da renteomkostninger er fradragsberettigede, jf. SL § 6.

Det er udelukkende i forbindelse med udenlandske moderselskaber, at problematikken om tynd kapitalisering er relevant, da der i den danske skattelovgivning er symmetri, som betyder, at for rent danske koncerner vil der ikke være skattemæssige motiver til tynd kapitalisering i datterselskaberne.

Til sidst skal opmærksomheden henledes på, at det netop er ovenstående problemstillinger, som SEL § 11 skal tage højde for, således hele indkomstgrundlaget for et dansk datterselskab ikke "overføres" til beskatning i et udenlandsk moderselskab, hvilket ville betyde tab af skatte kroner i den danske statskasse.

4.3.2. Folketingets motiver

Hovedbegrundelsen for at indføre SEL 11 om tynd kapitalisering var, at sikre, at skattetilsvaret fra Danmark ikke flyttes til et udenlandsk moderselskab ved at det danske datterselskab finansieres på vilkår, som udgør et åbenbart misforhold mellem gæld og egenkapital. Dette ville netop betyde, at skattetilsvaret i Danmark ville blive flyttet til det udenlandske moderselskab som renteomkostninger, som jf. SL § 6 ellers ville være fradragsberettigede i Danmark.

Herudover har reglen om tynd kapitalisering også til formål at sikre, at interesseforbundne parter ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst anvender vilkår for selskabernes interne transaktioner på armslængdevilkår. Det vil sige, at selskabernes samhandel uanset om det er handel med varer, ydelser eller lån ml. parterne, så skal denne handel foregå på samme vilkår, som hvis samhandlen var sket mellem uafhængige parter.

Vedtagelsen af loven om tynd kapitalisering var desuden en oplagt mulighed for at tilpasse den danske skattepolitik med de internationale skatteregler, således skattesystemet bliver sammenligneligt med andre

EU lande. Disse havde nemlig allerede indført tilsvarende regler. Der er dog nogle forskelle, som blandt andet betyder, at fordeling i disse lande mellem fremmedkapital og egenkapital er på 3:1, således egenkapitalen skal udgøre 25 %, hvor Danmark har 4:1 og 20 % egenkapitalandel.

4.4. Hvornår forligger der tynd kapitalisering?

Som det første er det vigtigt at gøre sig det klart, hvornår der forligger tynd kapitalisering, når man som selskab skal vurdere, hvilke konsekvenser disse regler eventuelt har for selskabets fradragsret.

Et selskab er omfattet af reglerne når:

- Den kontrollerede gæld er større end 10 mio.kr.
- Den samlede gæld i selskabet er større den egenkapitalen x 4, som betyder, at når egenkapitalen udgør under 20 % af passiverne, er denne betingelse opfyldt.
- Renterne på gælden ikke er omfattet af kildeskat.

Yderligere er der krav om at koncerninterne lån skal være optaget på vilkår, som også kunne være opnået hos uafhængig tredjemand. Såfremt man ikke kan godtgøre, at vilkårene kan opnås på disse betingelser, så er lånet omfattet af det første pkt. vedrørende kontrolleret gæld. Kontrolleret gæld og forholdet omkring armslængdeprincippet behandles mere indgående i kapital 4.6. og 4.7.

4.4.1. Eksempler på hvornår tynd kapitalisering foreligger

Nedenfor illustreres to eksempler på hvornår der kan være tale om tynd kapitalisering i et selskab eller om selskabet lever op til reglerne en solvensgrad på minimum 20 %, som betyder at selskabet ikke er tyndt kapitaliseret.

Pasivside i et selskabs balance	i mio.kr.	Pasivside i et selskabs balance	i mio.kr.
Aktiekapital	200	Aktiekapital	100
Overført overskud	50	Overført overskud	50
Egenkapital	250	Egenkapital	150
Bankgæld	100	Bankgæld	100
Gæld til moderselskab	750	Gæld til moderselskab	750
Varekreditorer	150	Varekreditorer	150
Fremmedkapital i alt	1000	Fremmedkapital i alt	1000
Passiver i alt	1250	Passiver i alt	1150

Figur 4.1. Tabellerne viser uddrag af balance i selskaber uden og med tynd kapitalisering.⁶

⁶ Egen tilblivelse af en balance i selskaber med og uden tynd kapitalisering – inspireret af Kim Wind Andersen – Selskabers renter.

I figur 4.1. er der i venstre side vist et eksempel på et selskab balance, som medfører, at selskab ikke får begrænset fradrag, som følge af reglerne i SEL § 11. I figur 4.1 udgør egenkapitalen ved indkomstårets udløb præcis 20 %, og dette selskab rammes derfor ikke af reglerne for tynd kapitalisering.

Omvendt er figur 4.1. i højre side et eksempel på, at man ikke lever op til kravet om at egenkapitalen skal udgøre minimum 20 % af et selskabs passiver. Jf. balancen udgør egenkapitalen nemlig ikke længere 20 %, men udgør nu i stedet ca. 13 %. Derfor bliver dette selskab i højre side af figur 4.1. omfattet af SEL § 11.

4.5. Hvem er omfattet

Det danske regelsæt om tynd kapitalisering omfatter de selskabstyper, der er specificeret i SEL § 1, stk. 1, 1.pkt. Heraf fremgår det, at alle selskaber eller foreninger, der er omfattet af SEL § 1, stk. 1, nr. 1-2 a, 2 d-h, 3 a-5 b.

For at blive omfattet af reglerne for tynd kapitalisering i SEL § 11 er det tillige en betingelse, at selskabet eller foreningen har gæld til juridiske personer, jf. SEL § 11, stk. 1, 2.pkt. De juridiske personer er omtalt i LL § 2, stk. 1.

Udenlandsk indregistrerede selskaber, som normalt ikke hører hjemme under de selskabstyper, der er beskrevet ovenfor, kan på samme måde som danske selskaber bliver omfattet af reglerne. Det vil normalt ske, hvis ledelsen af det udenlandsk indregistrerede selskab er hjemmehørende i Danmark.

Desuden er det en betingelse, at selskabets fremmedkapital set i forhold til egenkapitalen ved udløbet af et indkomstår overstiger forholdet 4:1. Det betyder, at såfremt egenkapitalen udgør mindre end 20 % af aktiverne, så bliver selskabet omfattet af SEL § 11.

4.5.1. Faste driftssteder

I 1998 blev faste driftssteder også omfattet af reglerne. Faste driftssteder er som sådan ikke et selvstændigt skattesubjekt, da det ofte vil have et udenlandsk indregistreret hovedkontor.

Grundlaget for opgørelsen af et fast driftsstedes skattepligtige indkomst er det faste indtægter og udgifter, der knyttes direkte til det faste driftssted⁷.

4.6. Kontrolleret gæld

Da værnreglerne i SEL § 11 finder anvendelse, når et selskab har en kontrolleret gæld, der er større end 10 mio.kr., så er det vigtigt at kende definitionen af hvornår, der er tale om kontrolleret gæld.

⁷ Kilde: Jakob Bundgaard: Tynd Kapitalisering – en skatteretlig fremstilling, side 83 øverst.

4.6.1. Definition

Når der er tale om kontrolleret gæld, betyder det, at gælden er optaget hos juridiske personer, som eksempelvis er koncernforbundet med selskabet, som har optaget gælden. Af LL § 2, stk. 1 fremgår de juridiske personer, som er omfattet af definitionen vedrørende kontrolleret gæld.

Udover koncernforbundne selskaber er der således også tale om juridiske personer, som har bestemmende indflydelse over låntager eller omvendt, hvor selskabet har bestemmende indflydelse om långiver.

Dermed kan det udledes, at kontrolleret gæld foreligger, når følgende betingelser er opfyldt⁸:

- Gæld til juridiske personer, der ejer mere end 50 % af aktiekapitalen eller stemmerettighederne i selskabet. Dette gælder såvel direkte som indirekte ejerandele.
- Gæld til juridiske personer, der er kontrolleres af det danske selskab.
- Gæld til juridiske personer, der er koncernforbundne med låntageren. I dette tilfælde er det danske selskab låntager.

I samme forbindelse bør det nævnes at lån ydet af tredjemand normalt ikke indgår i definitionen kontrolleret gæld. Men det eksisterer dog en undtagelse herfor, som betyder, at gæld til tredjemand, hvor den kontrollerende ejerkreds har ydet sikkerhed, uanset om det er direkte eller indirekte sikkerhedsstillelse, for lånet, skal medregnes som kontrolleret gæld.

Indirekte sikkerhedsstillelse kan blandet andet være, når et moderselskab afgiver en støtteerklæring på vegne af datterselskabet overfor dets kreditorer.

Gæld til fysiske personer omfattet af LL § 2, stk. 1, 2. pkt. bliver ikke anset for at være kontrolleret gæld. Derfor bliver denne type gæld ikke medregnet, ved opgørelse af den kontrollerende gæld skal opgøres.

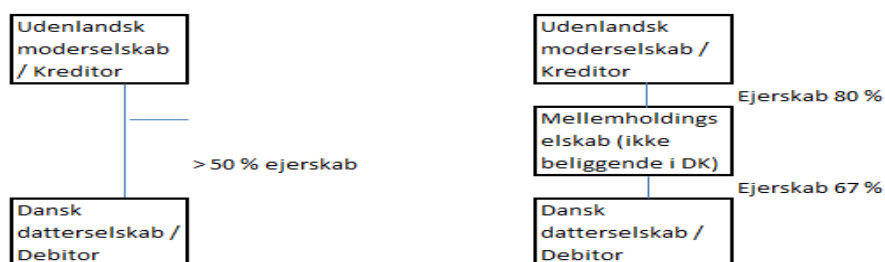
4.6.2. Kontrolkravet

Kontrolbegrebet er netop en af de vigtigste betingelser, der skal være opfyldt for overhovedet at kunne tale om, hvorvidt der er tale om kontrolleret gæld i et selskab. Det er netop en betingelse i SEL § 11, stk. 1, 2. pkt. at der skal være tale om kontrolleret gæld for at et selskab bliver omfattet af reglerne for tynd kapitalisering.

Såvel direkte som indirekte kontrol med et selskab medfører, at transaktioner mellem disse selskaber bliver omfattet af reglerne om tynd kapitalisering.

⁸ Kilde: Kim Wind Andersen: Selskabers renter – side 32 øverst.

Nedenfor i figur 4.2. er illustreret to meget simple eksempler på et direkte ejerskab i venstre side, samt indirekte ejerskab i højre side:

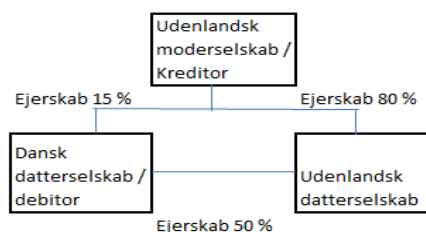


Figur 4.2 Direkte/indirekte ejerskab⁹

Eksemplet i venstre side viser, at såfremt det udenlandske moderselskab ejer en andel på mere end 50 % af det danske selskab, så har det kontrol, og det anses dermed at være omfattet af reglerne.

Som det fremgår af figur 4.2. i højre side så er ejerskabet nu indirekte, da der er blevet indsat et melleholdingselskab, som nu har det formelle ejerskab (67 %) af det danske datterselskab. Det udenlandske moderselskab har fortsat kontrollen, da det indirekte ejerskab udgør 53,6 % af selskabet.

I figur 4.3 er illustreret et eksempel på en kombination af direkte og indirekte ejerskab.



Figur 4.3. Kombination af indirekte og direkte ejerskab¹⁰

I figur 4.3 udgør illustrationen et forsimplet eksempel på hvordan kontrollen med det danske datterselskab også kan eksistere via en kombination af direkte og indirekte ejerskab.

Moderselskabet har i dette eksempel et direkte ejerskab på 15 %, mens det indirekte ejerskab udgør 40 %. Dermed har den udenlandske moder et samlet ejerskab på 55 %, og de har dermed en kontrollerende andel af det danske datterselskab.

⁹ Egen tilblivelse af selskabsopbygning ved direkte ejerskab og indirekte ejerskab

¹⁰ Egen tilblivelse af selskabsopbygning ved en kombination af ejerskabsformer.

4.6.3. Solvenskravet

En anden af de vigtige betingelser, der skal være til stede for at et selskab bliver omfattet af reglerne i SEL § 11 om tynd kapitalisering, er solvenskravet. Det er en betingelse, at forholdet mellem fremmedkapital og egenkapital overskrider 4:1 ved indkomstårets udløb, før et selskab bliver omfattet af reglerne. Dermed er alle selskaber, der har en egenkapital andel på over 20 % ikke omfattet af reglerne.

Under behandlingen af lovforslaget, som omhandlede solvenskravet, blev det blandt andet fremført, at kravet, som betyder, at egenkapitalen skal udgøre min. 20 %, vurderes, at være meget høj, da en del brancher ikke har solvensgrader på det niveau, der kræves for at undgå beskæringen af fradragsretten.

Eksempelvis fremførte Foreningen af Statsautoriserede Revisorer (FSR)¹¹, at man med fordel kunne ændre formuleringen, således et datterselskab udelukkende skal leve op til de 20 % i egenkapitalandel, såfremt den samlede koncern, hvori datterselskabet indgår, har en højere solvensgrad. Såfremt Solvensgraden er lavere i koncernen bør, mener FSR¹², datterselskabet "slippe" med at leve op til det solvenskrav resten af koncernen har.

En anden løsning man kunne bringe på bane, vil være at analysere branchens generelle solvensgrad. I de tilfælde branchens solvensgrad er lavere end 20 %, så kunne det være niveauet, som datterselskabet skulle leve op til for at undgå at blive omfattet af reglerne om tynd kapitalisering.

4.6.4. Opgørelsestidspunktet

Opgørelsestidspunktet for hvorvidt forholdet mellem fremmedkapital og egenkapital overstiger forholdet 4:1 er desuden en væsentlig parameter for at sikre at beregningen foretages korrekt. Beregningen skal altid opgøres ved et indkomstårs udløb. Det vil sige, at vurderingen af forholdet mellem fremmedkapital og egenkapital er afgørende en gang hvert år.

Såfremt selskabet bliver omfattet af reglerne, så er det udelukkende den kontrollerende del af fremmedkapitalen, der rammes af beskæringen af fradraget.

Det er desuden vigtigt at fastslå, at egenkapitalen som udgangspunkt skal forblive i selskabet i mindst 2 år for at sikre imod at egenkapital indskydes inden opgørelsen, hvorefter det trækkes ud igen

Såfremt egenkapitalen trækkes ud af selskabet, eksempelvis som følge af et ejerskifte, så blive selskabets skattepligtige indkomst ændret med tilbagevirkende kraft som om egenkapitalen ikke var indskuddt.

¹¹ Kilde: Lovforslag 119 af 17.december 2003. FSR's kommentarer findes i bilagene til lovforslaget

¹² Kilde: Lovforslag 119 af 17.december 2003. FSR's kommentarer findes i bilagene til lovforslaget.

4.7. Armslængdeprincippet i SEL § 11

De generelle forhold i forbindelse med begrebet armslængdeprincippet er blevet gennemgået i afsnit 3.1., hvorfor dette afsnit udelukkende vil omhandle det, som vedrører SEL § 11 om tynd kapitalisering.

4.7.1. Kontrolleret gæld på armslængdevilkår

Reglerne om armslængdeprincippet får en vigtig betydning, når et selskab iht. reglerne i SEL § 11 om tynd kapitalisering ved indkomstårets udløb opgør forholdet mellem gæld og egenkapital, omtalt som "debt to equity ratio". Det er naturligvis kun vigtigt iht. SEL § 11, når gælden overstiger 80 %, altså forholdet 4:1.

Da det jf. SEL § 11 kun er den kontrollerende gæld, der bliver begrænset, så er det vigtigt for eksempelvis et dansk datterselskab at kunne dokumentere, at samhandel med det udenlandske moderselskab er sket på vilkår, som også kunne have været opnået hos uafhængige parter.

I de tilfælde hvor betingelserne for tynd kapitalisering er opfyldt, så vil det være en fordel fradragsmæssigt, såfremt der foreligger dokumentation for, at den interne samhandel er sket på markedsvilkår.

Såfremt moderselskabet har stillet sikkerhed direkte eller indirekte for et lån opnået hos en ekstern part, så skal det påvises, at dette lån kunne have været opnået på samme vilkår uden sikkerhed fra moderselskabet.

Eksempler på vigtige betingelser, ang. hvorvidt finansiering kan opnås hos en uafhængig part¹³:

- Lånetilbud fra ekstern uafhængig part uden sikkerhedsstillelse fra moderselskabet.
- Branchens generelle soliditetsgrad – afviger forholdet mellem fremmedkapital og egenkapital ikke væsentligt fra den øvrige branche, kan det indikere, at lånet er på markedsvilkår.
- Selskabets forhold mellem fremmedkapital og egenkapital ændrer sig ikke væsentligt som følge af låneoptagelsen.
- Løbetid på lånet – Langfristet kan være indikation på at det ikke er på markedsvilkår.
- Lånets status – hvis øvrige kreditorer skal betales før lånet, så indikerer det at lånet ikke er på markedsvilkår.

Der vil være tale om en konkret vurdering fra gang til gang om forholdene taler for normale markedsvilkår.

Et selskab kan, hvis det vil være sikker på at undgå fradragsbeskæring, anmode skattemyndighederne om et bindende svar i forbindelse med låneoptagelsen. Såfremt selskabet modtager accept på, at lånet er optaget på markedsvilkår, som kunne have været opnået hos en uafhængig part, så er selskabet sikker på at dette lån ikke tæller med som kontrolleret gæld, når opgørelsen skal laves ved udløbet af et indkomstår.

¹³ Kilde: Skat.dk – ligningsvejledningen pkt. S.I.3.5.

4.8. Opgørelse af fremmedkapital

I henhold til SEL § 11, stk. 2 defineres gæld som følger:

- *Som gæld anses gæld i henhold til fordringer omfattet af kursgevinstloven samt konvertible obligationer. Gælden opgøres som kursværdien ved indkomstårets udløb¹⁴*

Gælden opgøres jf. ovenstående efter reglerne i kursgevinstloven. I KGL § 1, stk. 1 behandles de typer af gæld og fordringer, som loven omfatter. Disse kan opdeles i følgende tre kategorier¹⁵:

1. Gevinst og tab ved afståelse eller indfrielse af pengefordringer herunder obligationer, pantebreve og gældsbreve.
2. Gevinst og tab ved frigørelse for gæld og
3. gevinst og tab på terminkontrakter og aftaler om køberetter og salgsretter uden hensyn til de regler, der gælder for det underliggende aktiv.

Det er dog en forudsætning, at der foreligger en aftale mellem to parter, som er retlig bindende, da det har betydning for om gælden kan optages i balancen.

Det er ikke alle passivposterne (udover egenkapitalen) i et selskabs balance, som skal medregnes som gæld i forbindelse med vurderingen af, hvorvidt et selskab er omfattet af reglerne om tynd kapitalisering.

Almindelige gældsposter mellem to parter uanset om de er nærtstående eller selvstændige skaber sjældent de store diskussioner om, hvorvidt disse skal medregnes som fremmedkapital.

De forskellige regnskabsposter, som ikke skal indgå i beregningen vedrørende tynd kapitalisering behandles nærmere i de følgende underafsnit 4.8.1, 4.8.2 og 4.8.3.

4.8.1. Gældsposter

I henhold til ovenstående definition af hvilke regnskabsposter, der medregnes som gæld, vil der modsætningsvis herunder blive opstillet nogle eksempler på, hvilke regnskabsposter, der ikke medregnes.

Forudbetalinger fra selskabets kunder vil i realiteten blive anført som gældsposter i en årsrapport. Men da denne type gældsposter reelt vedrører det kommende regnskabsår, så skal forudbetalinger af denne art ikke medregnes i selskabets gæld.

¹⁴ Kilde: SEL § 11, stk. 2 – Handelshøjskolens og universitetets skattelovsamling.

¹⁵ Kilde: KGL § 1, stk. 1 – Handelshøjskolens og universitetets skattelovsamling

Yderligere vil periodeafgrænsningsposter være karakteriseret ved, at de vedrører fremtidige poster. Typisk vil eksempelvis forsikringer blive betalt for en 12 måneders periode, hvilket medfører, at selskabet periodiserer omkostningen med 1/12 del pr. måned i hele perioden. Da tynd kapitalisering altid beregnes ved udløbet af et indkomstår, så skal disse poster ikke medregnes i beregningen.

Fælles for de ovenstående eksempler er, at de ikke er omfattet af reglerne i KGL § 1, stk. 1.

Når vi kigger på det udbytte et selskab ønsker at udbetale til sine aktionærer, så kan der være tale om gældsposter, der skal medregnes som gæld i forbindelse med opgørelsen af, hvorvidt selskabet er tyndt kapitaliseret. Afgørende herfor må være, at forpligtigelsen til at udbetale udbyttet skal være vedtaget af generalforsamlingen. Da opgørelsen af tynd kapitalisering altid sker ved udgangen af et indkomstår, så vil udbyttet for det pågældende indkomstår ikke være en gældspost, da generalforsamlingen ikke er afholdt.

Den eneste måde udbytte kan fremgå som gæld vil derfor være, såfremt det forrige indkomstårs udbytte er vedtaget men endnu ikke er blevet udbetalt.

4.8.2. Hensættelser

Regnskabsmæssige hensættelser skal ikke medregnes som gæld, når opgørelsen af selskabets forhold mellem gæld og egenkapital skal beregnes i forhold til reglerne for tynd kapitalisering.

Hensættelser kan defineres som regnskabsposter, der skal indgå i selskabets årsrapport/indkomstopgørelse for at sikre at indtægter og omkostninger henføres til det korrekte regnskabsår. Hensættelser vil oftest være kendetegnet ved at størrelsen af den endelige udgift/indtægt ikke kan præciseres, og derfor pr. definition ikke skal medregnes i opgørelsen angående tynd kapitalisering, jf. SEL § 11, stk. 2.

4.8.3. Hybride finansieringsformer

Hybride finansieringsformer er ofte kendetegnet ved, at de befinder sig i grænselandet mellem egenkapital og fremmedkapital. Dette betyder i praksis, at de to parter, som oftest indgår en aftale, vil behandle finansieringen med to forskellige udgangspunkter. Det skyldes, at de hybride finansieringsformer indeholder karakteristika af såvel fremmedkapital som egenkapital.

Hybride finansieringsformer skal altid vurderes ved indkomstårets udløb, da det er afgørende for opgørelsen af selskabets fremmedkapital, hvis de hybride finansieringsformer skal medregnes.

Der findes en del forskellige typer af hybride finansieringsformer. Nedenfor er der angivet nogle eksempler på denne type af finansiering:

- Konvertible obligationer

- Warrants (tegningsoption)
- Gældsbreve, som kan være udbyttegivende

Disse eksempler er kendetegnet ved, at kreditor i større eller mindre omfang kan konvertere en del af tilgodehavendet til andele i selskabet. Det kan eksempelvis i forbindelse med konvertible obligationer nævnes, at de netop er at betragte som fremmedkapital, så længe de forbliver konvertible obligationer, mens de tværtimod bliver kategoriseret som egenkapital i samme øjeblik kreditor ønsker at realisere muligheden for at konvertere til aktier i selskabet.

4.9. Opgørelse af egenkapital

Jf. SEL § 11, stk. 3 opgøres egenkapitalen ved indkomstårets udløb som værdien af aktiver opgjort til handelsværdi (herunder ikke bogførte immaterielle aktiver) med fradrag af gæld¹⁶.

Som det fremgår af ovenstående er opgørelsen af selskabets egenkapital derfor afhængig af den forudgående opgørelse af selskabets gæld, som er behandlet i afsnit 4.8.

Det er desuden meget vigtigt at være opmærksom på, at opgørelsen af selskabets egenkapital ikke er det samme som at opgøre den regnskabsmæssige egenkapital. Af et selskabs årsrapport vil det ofte fremgå, hvilken regnskabspraksis, der er anvendt i årsrapporten, og derigennem vil det fremgå i hvilket omfang, selskabets aktiver er værdiansat til dagsværdi. Dette er ensbetydende med, at aktivet er optaget til handelsværdien ved indkomstårets afslutning. I forlængelse heraf er det således kun de aktiver, der ikke er værdiansat til dagsværdi, som skal revurderes for at finde handelsværdien ved slutningen af indkomståret.

I forhold til den offentliggjorte årsrapport skal der desuden korrigeres for eksempelvis op- og nedskrivninger samt for udskudt skat. Herudover skal fremmedkapitalen korrigeres som nævnt ovenfor.

Da aktiverne jf. ovenstående skal opgøres til handelsværdi, og det er gældende for såvel materielle som immaterielle aktiver, så er det afgørende at kende retningslinjerne for værdiansættelse af disse. Skat har i 2009 udsendt en vejledning¹⁷, som anviser, hvorledes værdiansættelse skal ske. Dette gælder også for værdiansættelse af goodwill samt øvrige ikke bogførte immaterielle aktiver, herunder rettigheder.

4.9.1. Egenkapital – 2 års reglen

Af SEL § 11, stk. 3 fremgår det, at egenkapital, som er blevet indskudt af ejerkredsen, skal forblive i selskabet i mindst 2 år for at kunne medregnes i beregningen af, hvorvidt selskabet anses for at være tyndt kapitaliseret.

¹⁶ Kilde: Kim Wind Andersen: Selskabers Renter – side 37 afsnit 2.10 opgørelse af egenkapitalen.

¹⁷ Kilde: Skat.dk - Værdiansættelsesvejledningen

Selskaber skal derfor være yderst opmærksomme på disse regler, når de har planer om at udlodde udbytte indenfor en periode på to år efter eventuelt indskud af egenkapital.

Såfremt det efterfølgende kan konstateres, at egenkapitalindskuddet ikke er forblevet i selskabet i den 2-årige periode, så bliver skatteansættelserne for de pågældende år genoptaget, og der bliver foretaget en ny beregning af, i hvilket omfang selskabet er tyndt kapitaliseret. Herudover bliver der naturligvis lavet nye opgørelser af selvangivelsen, således korrekt skattebetaling kan finde sted med tilbagevirkende kraft.

4.10. Konsolideringsreglen

I henhold til SEL § 11, stk. 4 skal der gennemføres en konsolidering af de danske selskaber, der er koncernforbundne, såfremt disse kontrolleres af ejerkredsen.

Dette betyder i praksis, at reglerne finder samlet anvendelse på aktiver og passiver, som indgår i samtlige koncernforbundne selskaber. Tillige skal der ses bort fra de danske selskabers aktier i de øvrige koncernforbundne selskaber, samt de interne forhold mellem parterne. Det gælder derfor, at interne fordringer mellem de danske koncernforbundne selskaber skal elimineres.

I henhold til SEL § 11, stk. 4¹⁸ *"finder konsolideringsreglen kun anvendelse på danske selskaber, der også uden at inddrage de udenlandske aktionærer eller et eventuelt dansk ultimativt moderselskab kan anses for at være koncernforbundne"*.

Det er desuden vigtigt at være opmærksom på at konsolideringskredsen, som er afgørende, når det skal vurderes om selskaber er tyndt kapitaliserede, ikke nødvendigvis er de samme kreds, som skal sambeskattes. Konsolideringsreglen i SEL § 11, stk. 4 giver ikke anledning til ændringer i forbindelse med hvilke selskaber, der er koncernforbundne. Reglen regulerer udelukkende, hvornår der skal ske konsolidering.

I Bilag 1 på side 83 ses et eksempel på, hvordan en konsolidering kan foretages. I eksemplet er det interessant at være opmærksom på, at det reelt kun er den ene af de tre koncernforbundne selskaber, der er tyndt kapitaliseret. Selskab A og selskab C har begge egenkapital, som udgør mere end 20 % af selskabets aktiver, mens selskab B, som det eneste ikke har en soliditetsgrad på over 20 %.

Da den samlede koncern (selskaberne A + B + C) har en soliditetsgrad på 17,6 %, betyder det, at der skal ske en beregning af, hvor meget koncernen skal have begrænset rentefradraget på den kontrollerede gæld. Dette eksempel i bilag 1 viser udelukkende, hvordan konsolideringen foregår, samt det faktum, at tynd

¹⁸ Kilde: SEL § 11, stk. 4 – Handelshøjskolens og Universitets skattelovsamling.

kapitalisering kan forekomme for en samlet koncern på trods af, at flertallet af selskaber i koncernen ikke er tyndt kapitaliseret. Selve beregningen af fradragsbeskæringen behandles i afsnit 4.11.2.

4.11. Beregning af fradragsbeskæringen

Såfremt det viser sig, at et selskab er omfattet af reglerne i SEL § 11 om tynd kapitalisering, så skal der foretages en beregning af, hvor stor del af rentefradraget, der skal beskæres i skattemæssig sammenhæng.

Efterfølgende vil der blive gennemgået nogle eksempler på, hvordan fradragsbeskæringen skal beregnes, såvel for det enkelte selskab, der er tyndt kapitaliseret som for selskaber, der er koncernforbundne i henhold til SEL § 11, stk. 4.

Det er naturligvis også vigtigt at være opmærksom på, at der udelukkende sker fradragsbegrænsning, såfremt selskabet ikke kan dokumentere, at finansieringen er sket på markedslignende vilkår.

4.11.1. Minimumsgrænse på 10 mill.kr.

I forbindelse med opgørelsen af, hvor meget et selskab skal beskæres i fradrag for renteomkostninger på den kontrollerede gæld, så skal der desuden tage hensyn til en såkaldt minimumsgrænse, som skal overskrides for at beskæring af fradragsretten overhovedet kommer på tale.. I henhold til SEL § 11, stk. 1 finder fradragsbeskæringen alene sted, hvis den kontrollerede gæld overstiger et minimum på 10 mill.kr. ved indkomstårets udløb. Fradragsbeskæringen finder desuden alene sted for den del af den kontrollerede gæld, som skulle omkvalificeres til egenkapital for at sikre en solvensgrad på minimum 20 %.

4.11.2. Eksempler på fradragsbeskæring

I bilag 2 på side 84 er der udarbejdet et eksempel på, hvordan beskæringen af rentefradraget beregnes. I eksemplet er der blandt andet udarbejdet et beregningseksempel, som viser, hvordan en balance omkvalificeres, så den kun indeholder beløbene til beregningen i henhold til SEL § 11 om tynd kapitalisering. Herudover anvendes resultatopgørelse til at opgøre de koncerninterne renter, som anvendes til at beregne, hvor meget dette selskab skal begrænses i fradragsretten for renteudgifterne.

Uddrag af eksemplet i bilag 2 (de vigtigste tal til beregningen af fradragsbegrænsningen)

Aktiver (handels værdi)	3.050
Passiver	2.870
Beregnet Egenkapital	180
Egenkapital krav i § 11 (20 % af aktiver)	610
Gæld til omkvalificering	430
Finansielle omkostninger jf. resultatopgørelse	195 (heraf 105 på kontrolleret bankgæld + 40 på gæld til datterselskab)

Figur 4.4. Egen tilvirkning af beregningseksempel

Af eksemplet kan vi se, at selskabet har en balancesum, som på aktivsiden udgør en handelsværdi på 3.050 mio.kr. ved indkomstårets afslutning. Selskabet har kontrolleret gæld på 1.450 mio.kr., som udgøres af 1.050 mio.kr. til udenlandsk bank, hvor moderselskab har kautioneret, samt 400 mio.kr. til et dansk søsterselskab. Begge lån har en årlig rente på 10 %.

Selskabets resultat før finansielle omkostninger udgør 235 mio.kr. i overskud, mens nettoresultatet udgør 39 mio.kr. Det betyder, at de finansielle omkostninger udgør 195 mio.kr., hvoraf renterne for den kontrollerede gæld udgør 145 mio.kr.

Passivsiden i balancen udgør 2.870 mio.kr. ekskl. egenkapitalen. Dette betyder derfor, at der er en beregnet egenkapital på 180 mio.kr., hvilket udgør ca. 5,9 % af selskabets aktiver med udgangen af indkomståret.

Dermed anses selskabet for at være tyndt kapitaliseret, jf. reglerne i SEL § 11, som foreskriver, at selskaber med en lavere solvensgrad end 20 % er tyndt kapitaliserede. Da den kontrollerede gæld udgør en beløbsstørrelse, som overskrider 10 mio.kr., kan det konkluderes, at selskabet skal have foretaget en beregning af konsekvenserne for fradragsretten, da denne skal begrænses efter SEL § 11.

Ved at opgøre, hvor meget gæld, der skal omkvalificeres til egenkapital for at denne udgør 20 %, har selskabet dermed skabt et grundlag for at beregne, hvor stor en del af renteudgiften, der skal begrænses efter reglerne i SEL § 11. Det er vigtigt at huske, at fradragsbegrænsningen udelukkende finder sted for den kontrollerede gæld, som i dette selskab udgør 1.450 mio.kr.

For at beregne størrelsen af rentebegrænsningen anvendes følgende formel¹⁹:

$$\frac{\text{Omkvalificeret gæld} * \text{Renteudgiften}}{\text{Kontrolleret gæld}}$$

Beregningsen lyder derfor: 430 mio.kr. * 145 mio.kr. / 1.450 mio.kr. = 43 mio.kr.

Som det fremgår ovenfor, så udgør begrænsningen af rentefradraget på den kontrollerede gæld dermed 43 mio.kr. Dermed har selskabet udelukkende fradrag for 102 mio.kr. af renteudgifterne på det koncerninterne lån.

4.11.3. Rækkefølge på hvordan begrænsningen af fradragsretten håndteres

Når et selskab har kontrolleret gæld til flere forskellige parter, så kan det komme på tale at vurdere, i hvilken rækkefølge en eventuel omkvalificering til egenkapital skal finde sted.

¹⁹ Kilde: Kim Wind Andersen: Selskabers Renter, side 34.

I henhold til ligningsvejledningen, pkt. S.1.3.4., skal fradragsbegrænsningen ske i prioriteret rækkefølge med koncernintern gæld først efterfulgt af kontrolleret gæld til tredjemand. Dansk gæld vil være foranstillet udenlands gæld, når beskæringen skal finde sted. Rækkefølgen kommer derfor til at se ud som nedenfor:

1. Koncernintern gæld til danske selskaber
2. Koncernintern gæld til udenlandske selskaber
3. Kontrolleret gæld til tredjemand, som er dansk
4. Kontrolleret gæld til tredjemand, som er udenlandsk

For eksempelvis at relatere disse regler til et eksempel, så tages der igen udgangspunkt til ovenstående eksempel (bilag 2), hvoraf vi kan se, at selskabet har en kontrolleret gæld på 1.450 mio.kr. Den kontrollerede gæld kan opdeles i to poster:

- Gæld til dansk søsterselskab 400 mio.kr.(renter udgør 40 mio.kr)
- Gæld til udenlandsk bank (kaution af moderselskab) 1.050 mio.kr.(renter udgør 105 mio.kr.)

Som det tillige fremgår af ovenstående eksempel, så udsættes denne virksomhed for en fradragsbegrænsning, som samlet udgør 43 mio.kr. Og det er netop her hvor prioritetsrækkefølgen bliver interessant.

Da koncernintern gæld til danske selskaber begrænses først, jf. pkt. 1, så betyder det, at renteudgifter på 40 mio.kr. til det danske søsterselskab ikke længere er fradragsberettiget. Herudover overføres de resterende 3 mio.kr. af fradragsbegrænsningen til renteudgifter, som vedrører den udenlandske bankforbindelse.

Da renteudgifter til det danske søsterselskab ikke længere er fradragsberettiget, så vil renteindtægten heller ikke være skattepligtig for søsterselskabet. Dermed bliver skattepåvirkningen udlignet mellem de koncerninterne selskaber. Men de sidste 3 mio.kr., som vedrører den udenlandske bankforbindelse forsvinder i praksis ud af koncernen, da der ikke er fradrag i selskabet for de 3 mio.kr. Men i modsætning til renteudgifter i forbindelse med det koncerninterne lån, så bliver det ikke længere en skatteneutral post, da renteindtægten ligger udenfor koncernen.

5. Begrænsning af rentefradrag i SEL § 11 B samt EBIT reglen i SEL § 11 C

I forlængelse af reglerne for tynd kapitalisering har man i midten af 2007 udvidet selskabsskatteloven med yderligere to regler, som til trods for, at de er opbygget på en anden måde en SEL § 11, skal ses i en vis sammenhæng med reglen om tynd kapitalisering.

Oftest vil selskaberne ikke være berørt af alle reglerne, men begrænsning efter skatteloftsreglen (SEL § 11 B) og EBIT reglen (SEL § 11 C) kan ske i forlængelse af, at selskabet er blevet begrænset efter SEL § 11.

5.1. Begrebsindhold

Selskabsskattelovens to nye regler har i lighed med reglerne om tynd kapitalisering til formål at sikre et "acceptabelt" skattegrundlag primært hos de store internationale danske virksomheder.

I henhold til gældende dansk skattelovgivning har et selskab som udgangspunkt altid fradrag for finansieringsudgifter, jf. SL § 6. Indførelsen af det nye regelsæt i SEL §§ 11 B og 11 C ændres der dog på dette standpunkt, hvorved der i særlige tilfælde kan indsættes en begrænsning i fradragsretten for nettofinansieringsudgifterne.

SEL § 11 B, som indfører et renteloft, som er bestemt af de skattemæssige værdier af et selskabs aktiver, omfatter fra 1.juli 2007 et selskabs nettofinansieringsudgifter. Renteloftet har til formål at begrænse fradragsretten for de nettofinansieringsudgifter, som er højere end en fastsat bundgrænse, som i 2011 udgør 21,3 mio.kr²⁰. I praksis skal aktiverne opgøres til skattemæssig værdi, hvorefter der ganges med en fastsat standardrente for at afgøre, hvor stort et fradrag et selskab er berettiget til, naturligvis altid med udgangspunkt i bundgrænsen på 21,3 mio.kr.

SEL § 11 C indeholder derimod en EBIT regel, som skal ses i forlængelse af SEL § 11 B. EBIT reglen fastlægger en grænse på 80 % for det, der kan fradrages set i forhold til den regnskabsmæssige værdi EBIT, som er "earnings before interest and tax", hvilket på dansk betyder resultatet før afskrivninger og skat.

I praksis betyder det, at når et selskab har udarbejdet årsrapporten, samt gennemført beregningerne i forbindelse med SEL §§ 11 og 11 B, så kan selskabets EBIT udelukkende nedbringes med 80 % som følge af nettofinansieringsudgifter. I de følgende afsnit vil reglerne i SEL §§ 11 B og 11 C blive gennemgået for at skabe overblik over reglerens virkning for danske selskaber.

²⁰ Bundgrænsen reguleres i praksis årligt, men i forbindelse med at regeringen i marts 2009 indgik forlig om forårspakken 2.0 blev det besluttet, at satserne ikke reguleres over en 4-årlig periode.

5.2 Motiver for indførelsen af SEL §§ 11 B og 11 C

I perioden omkring 2005 – 2007 oplevede mange af de store danske virksomheder en stadig stigende interesse fra store primært udenlandske kapitalfonde, som var interesseret i at overtage selskaberne. I forlængelse af overdragelsen af ejerskabet af flere store danske virksomheder til kapitalfondsejerskab, oplevede de danske skattemyndigheder, hvordan disse kapitalfonde begyndte at tømme de danske selskaber for kapital igennem en meget høj belåningsgrad.

Dette havde den uheldige effekt for den danske statskasse, at flere af de store virksomheder, som tidligere havde bidraget til statskassen, havde reduceret den skattemæssige indkomst, som betød at hele selskabsskattegrundlaget i disse virksomheder var blevet fjernet eller i bedste fald kraftigt reduceret.

Dermed havde kapitalfondene skabt en åbenlys mulighed for politikkerne til at stramme reglerne for fradragsretten af finansieringsudgifterne.

Motiverne for at indføre SEL §§ 11 B og 11 C var således, at tilpasse den danske selskabsbeskatning for at gøre reglerne mere robuste og konkurrencedygtige for fremtiden.²¹

Som det desuden nævnes ovenfor, så indførtes disse regler desuden for at sikre sig imod udhulningen af skattegrundlaget i mange af de store danske virksomheder. For at undgå at kapitalfondene fjernede skattegrundlaget i virksomhederne, så indførtes reglerne om et renteloft (SEL § 11 B) beregnet ud fra en standardprocent af selskabets aktivmasse. Dermed sikrer reglerne, at fradraget for finansieringsudgifter kan henholdes til driftsaktiviteten i selskabet og dermed til værdiskabelsen i selskabet.

Desuden blev der indført en EBIT regel (SEL § 11 C) i forlængelse af renteloftet, som betyder, at et selskabs beregnet EBIT maksimalt kan reduceres med 80 % som følge af nettofinansieringsudgifter. Dermed sikrer reglerne om begrænsningen af fradragsretten via EBIT reglen også et minimum af skattegrundlag, da et selskab ikke kan fjerne hele skattegrundlaget som følge af en høj belåningsgrad.

5.2.1. Historik for SEL §§ 11 B Renteloftet og 11 C EBIT reglen

I forlængelse af reglerne om tynd kapitalisering fremsattes det første lovforslag om udvidelse af regelsættet til også at omfatte et renteloft (som blev til § 11 B) samt en EBIT regel (som blev til § 11 C).

Lovforslag 213 af 18.april 2007²² blev fremsat af den daværende skatteminister Kristian Jensen i forbindelse med flere forslag til justering af selskabsskatteloven. Blandt andet blev det foreslået at sænke

²¹ Kilde: Retsinformation.dk: Lovforslag 213/2006 – referat fra udvalgsarbejdet.

²² Kilde: Retsinformation.dk – Lovforslag nr. 213 af 18.april 2007.

selskabsskatten til 25 % i samme forbindelse. Lovforslaget blev med visse ændringer vedtaget som lov nr. 540 af 6.juni 2007.

Loven er efterfølgende blevet justeret et par gange. Første justering blev fremsat som lovforslag i slutningen af 2008, og blev senere til lov nr. 98 af 10.februar 2009 (LF 23 af 8.oktober 2008), hvor det blev vedtaget, at der skulle være udvidet adgang til fradrag for kurstab på fordringer, samt at varedebitorer opstået ved salg af tjenesteydelser kan medregnes ved opgørelsen af fradragsloftet

Senere blev endnu en justering gennemført ved lov nr. 525 af 12.juni 2009 (LF 202 af 22.april 2009), som primært vedrørte nogle justeringer vedr. aktieavancer samt justering af satserne i SEL § 11 B.

5.3. Hvornår indtræder renteloftet i SEL § 11 B

Der er flere ting, der skal gøre sig gældende for, at der kan være tale om, at der skal ske fradragsbeskæring som følge af renteloftet.

Den første betingelse, der skal være til stede for at renteloftet kommer i spil for et selskab, er, at nettofinansieringsudgifterne i selskabet skal være større end 21,3 mio.kr. (2011 niveau). Såfremt nettofinansieringsudgifterne er lavere end bundgrænsen på kr. 21,3 mio.kr., så vil der ikke være tale om et renteloft.

Den anden betingelse, der er knyttet til beregningen af renteloftet, er, at størrelsen af renteloftet for det enkelte selskab kan variere alt efter størrelsen på selskabets skattemæssige værdi af aktiverne. Årsagen til dette er, at den skattemæssige værdi af aktiverne skal ganges med en fastsat standardrente.

Det betyder i praksis, at såfremt et selskabs skattemæssige værdi af dets aktiver ikke overstiger 473,33 mio.kr., så vil bundgrænsen i forbindelse med renteloftet altid udgøre et minimum på 21,3 mio.kr. I takt med, at den skattemæssige værdi af aktiverne stiger, så vil størrelsen af det tilladte rentefradrag stige.

I forlængelse af ovennævnte betingelser skal det yderligere fastslås, at der i forbindelse med beregningen af renteloftet i SEL § 11 B er tale om nettofinansieringsudgifter, som vedrører såvel kontrolleret gæld som gæld til uafhængige långivere.

5.4. Hvem er omfattet af renteloftet og EBIT reglen

Renteloftet i SEL 11 B og EBIT reglen i SEL § 11 C omfatter de selskaber, der er omfattet af SEL § 1, stk. 1, nr. 1-2 a, 2 d-h, 3 a – 6, § 2 stk. 1, litra a og b eller kulbrinteskattelovens § 21, stk. 4.

Sammenlignet med de selskaber, der er omfattet af SEL § 11 om tynd kapitalisering (se kapitel 6.5.), så er det i store træk er de samme selskaber, der er omfattet af reglerne om tynd kapitalisering.

Der er dog nogle enkelte undtagelser, da de nye regler i SEL §§ 11 B og 11 C omfatter lidt flere selskaber. Undtagelserne omhandler i korte træk nedenfor nævnte typer af selskaber:

- 1) SEL § 1, stk. 1, nr. 6: Andre foreninger, korporationer, stiftelser, legater og selvejende institutioner, jf. dog SEL § 3 angående foreninger, der ikke er omfattet af fondsbeskatningsloven.
- 2) SEL § 2, stk. 1, litra a og b:
 - a. Fast driftssted i Danmark
 - b. I egenskab af ejer, medejer, brugs- eller indtægtsnyder oppebærer indtægt af en her i landet beliggende fast ejendom.
- 3) Kulbrinteskattelovens § 21, stk. 4: Alle indkomstbeskattede kulbrinteselskaber.

5.5. Begrænsning af rentefradraget (renteloftet) i SEL § 11 B

Ved opgørelsen af et selskabs skattemæssige indkomst i et indkomstår, skal primært to områder analyseres for at konstatere om et selskab får begrænsninger i rentefradragsretten. De to områder, der er vigtige i forbindelse med beregninger i forbindelse med renteloftet, er, nettofinansieringsudgifterne og den skattemæssige værdi af aktiverne i selskabet.

Disse to meget vigtige områder i forbindelse med renteloftet behandles indgående i afsnit 5.5.2. vedrørende opgørelsen af selskabets aktiver samt i afsnit 5.5.4., som vedrører nettofinansieringsudgifterne.

Som det allerede er nævnt i indledningen til dette afsnit om SEL § 11 B, så er der nogle betingelser, der skal være opfyldt for at renteloftet bliver aktuelt for et af de pågældende selskaber, der er nævnt i afsnit 7.4.

For det første skal selskabet have nettofinansieringsudgifter for mere end 21,3 mio.kr. (2011 niveau). Samtidig skal nettofinansieringsudgifterne overstige en beløbsgrænse, der beregnes med udgangspunkt i selskabets skattemæssige aktivmasse. Beløbsgrænsen beregnes ud fra følgende formel:

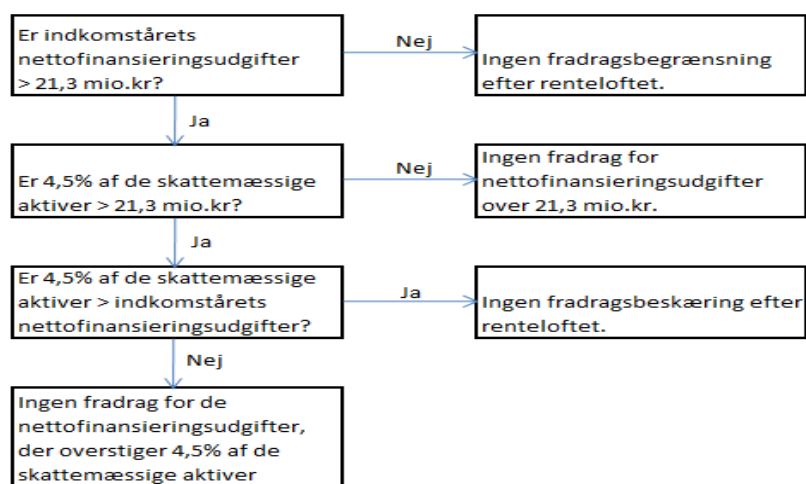
$$\text{Aktiverne} * \text{Standardrenten} = \text{renteloftet}$$

Tanken, der ligger bag et renteloft på en procentdel af aktivernes skattemæssige værdi, kan være, at man har ønsket at sikre, at der kun bliver givet fradrag for den del af fremmedkapitalen, der reelt kan anses for, at være anvendt til selskabets driftsaktiviteter. Det har været en afgørende del af de nyeste regler, at de i stor udstrækning kun gives fradrag for finansieringsudgifter, der vedrører driften.

Derfor må det også opfattes modsætningsvis, når et selskab har fradrag for en del af de aktier, selskabet besidder i eventuelle koncerninterne selskaber som ikke indgår i sambeskatningen. Se mere i afsnit 5.5.3.

Nedenfor i figur 5.1. vises en skematisk fremgangsmåde, når der skal skabes et overblik over hvordan et selskab påvirkes af renteloftet i SEL § 11 B. Fremgangsmåde giver et hurtigt overblik over hvilke situationer, der giver anledning til begrænsning af rentefradraget.

Beløbsgrænser og standardrenten tager udgangspunkt i de gældende satser, som er gældende i 2011.



Figur 5.1. Skematisk fremgangsmåde ved SEL § 11 B renteloftet²³

5.5.1. Eksempel på hvornår renteloftet indtræder

Nedenfor i figur 5.2. er vist et eksempel på, hvordan tre forskellige selskaber bliver berørt af reglerne i SEL § 11 B om begrænsning af rentefradraget.

Eksemplet viser 3 selskaber, som har forskellig berøring med renteloftet:

Alle beløb er i mio.kr.

	Selskab A	Selskab B	Selskab C
Skattemæssig værdi af aktiver	450	500	800
Nettofinansieringsudgifter (renter)	21	30	35
Beregnet renteloft (4,5 % af aktiverne)	20,25	22,5	36
Fradragsberettiget renter	21	22,5	35
Beskåret som følge af renteloft	0	7,5	0

Figur 5.2. Eksempel på beregning af renteloft²⁴

²³ Kilde: Kim Wind Andersen – Selskabers Renter – side 51, skemaet er bl.a. tilrettet med de nyeste satser.

²⁴ Egen tilblivelse – inspireret af Kim Wind Andersen: Selskabers renter

Ud fra eksemplet kan vi se at selskab A har et teoretisk beregnet renteloft på 20,25 mio.kr. Men da reglerne foreskriver, at en af betingelserne for, at renteloftet indtræder, er, at et selskabs nettofinansieringsudgifter skal overstige 21,3 mio.kr., så sker der ingen beskæring af rentefradrag for selskab A..

I selskab B kan vi se at det beregnede renteloft udgør 22,5 mio.kr, hvilket i dette tilfælde betyder, at selskab B får beskåret rentefradraget med 7,5 mio.kr., da selskabet i det pågældende indkomstår havde nettofinansieringsudgifter på 30 mio.kr. Dermed overstiger nettofinansieringsudgifterne det beregnede renteloft og rentefradraget bliver derfor beskåret.

Selskab C har i modsætning til selskab A en skattemæssig værdi af aktiverne, som langt overskrider en beløbsstørrelse, som matcher det garanterede rentefradrag på 21,3 mio.kr. I dette eksempel får selskab C et beregnet renteloft på 36 mio.kr., hvilket betyder, at de ikke vil få beskåret rentefradraget, da dette selskab kun har nettofinansieringsudgifter for 35 mio.kr.

5.5.2. Aktiverne

I henhold til reglerne om renteloftet i SEL § 11 B, stk. 5, så skal et selskab opgøre den skattemæssige værdi af dets aktiver ved et indkomstårs udløb. Den skattemæssige værdi af aktiverne skal anvendes til at beregne renteloftet i selskabet.

Sambeskattede selskaber skal hver især opgøre aktivmassen for selskaberne, hvorefter disse konsolideres efter gældende regler.

Ved opgørelsen af den skattemæssige værdi af aktivmassen, som skal anvendes til at beregne renteloftet, skal der udelukkende indgå visse kvalificerende aktiver. Det er som udgangspunkt den skattemæssige værdi af aktiverne, som skal indregnes. Dette betyder, at man ikke som udgangspunkt kan tage afsæt i et selskabs aflagte årsrapport.

I de efterfølgende afsnit (5.5.2.1 – 5.5.2.6) behandles reglerne for de forskellige typer af aktiver mere indgående.

5.5.2.1. Afskrivningsberettigede/ ej afskrivningsberettigede aktiver

Det er den nedskrevne værdi, som skal indregnes som aktivets værdi, når der er tale om aktiver, der er afskrivningsberettigede og afskrevet løbende. Det betyder, at den værdi, der skal indregnes, svarer til primo værdien af aktivet fratrukket akkumulerede afskrivninger, som er opgjort ultimo året.

Det anføres, at det er netop den afskrevet værdi²⁵, der skal anvendes, da et selskab udelukkende har behov for at finansiere udgifter, der endnu ikke er fratrukket i selskabets skattepligtige indkomst, såvel i tidligere som indeværende år.

I forbindelse med afholdelse af eventuelle udgifter til forbedringer på aktiverne i selskab, skal disse udgifter tillægges anskaffelsessummen af aktivet.

Der findes flere forskellige former for aktiver, som kan straks afskrives, og de vil dermed ikke indgå i aktivmassen, da de er helt nedskrevet i skattemæssig værdi. Det gælder eksempelvis forsøgs- og forskningsudgifter, som kun indgår i beregningsgrundlaget, hvis de ikke allerede er nedskrevet til nul.

Hvis der modsat er tale om aktiver, der ikke er afskrivningsberettigede, så skal disse aktiver indgå i opgørelsen med afskaffelsessummen.

Når anskaffelsessummen skal opgøres skal eventuelle omkostninger afholdt til forbedringer af aktiver medregnes, således det beløb, der skal i beregning af renteloftet, indeholder aktivets reelle værdi.

Der findes nogle eksempler på ikke afskrivningsberettigede aktiver, der end ikke skal medregnes i opgørelsen af renteloftet. Disse aktiver kunne eksempelvis være:

- Aktier omfattet af ABL²⁶.
- Fordringer omfattet af KGL
- Finansielle kontrakter omfattet af KGL
- Præmieobligationer
- Likvide midler

5.5.2.2. Finansiell leasing

I forbindelse med beregning af et selskabs renteloftaktiver, skal der indregnes en regnskabsmæssig værdi af eventuel finansiell leasing. Retningslinjerne herfor findes i de internationale regnskabsstandarder, i dette tilfælde IAS 17.

IAS 17 angiver en definitionen på, hvornår et aktiv kan anses for at være finansielt leaset. Nogle af de forhold, der skal være til stede for at tale om finansiell leasing er:²⁷

- Ejendomsretten overføres til leasingtager ved udløb af kontrakt.

²⁵ Kilde: www.retsinformation.dk – lovforslag nr. 213 af 18.april 2007 – bemærkningerne til lovforslaget

²⁶ Se dog konkretisering af dette punkt i afsnit 7.5.3. om aktier i ikke koncernforbundne selskaber.

²⁷ Kilde: www.skat.dk – ligningsvejledningen pkt. S.I.4.1. under pkt. 4 vedr. finansiell leasing.

- Leasingtager har købsret, som antages at være så fordelagtig at den sandsynligvis udnyttes.
- Nutidsværdien af minimumsydelserne ved aftalens indgåelse er større end eller lig med dagsværdien af det leasede aktiv.
- Løbetiden er over størstedelen af aktivets levetid.
- Aftalen omhandler et specielt aktiv, som kun leasingtager kan udnytte uden ombygning af aktivet.

Yderligere er der nogle forhold som kunne indikere at leasingaftalen skal klassificeres som finansiel leasing.

Det kunne eksempelvis være:

- Hvis leasingtager kan ophæve kontrakten, men i den forbindelse skal bære det tab, der måtte opstå hermed for leasinggiver.
- Hvis tab og gevinster fra værdiændringer i restværdien af aktivet tilfalder leasingtager.
- Hvis leasingtager har mulighed for at forlænge leasingperioden til en leje væsentligt under markedislejen.

Det er dermed den regnskabsmæssige værdi, der indregnes, når der er tale om finansiel leasing. Det vil i nogle tilfælde give et selskab nogle administrative udfordringer, da det vil være nødvendigt at adskille de finansielle leasingaktiver fra de mere traditionelle aktiver, da disse skal indregnes forskelligt.

Årsagen til at man indregner den finansielle leasing må være, at et aktiv må antages at være i selskabets besiddelse fra det tidspunkt, aktivet tages i brug, samt selskabet antages at have overtaget ejendomsretten ved finansiel leasing, da selskabet enten overtager aktivet til en fastsat pris, eller skal finde en køber, jf. ovenstående betingelser for finansiel leasing.

Undtagelsen fra ovennævnte indregningsmetode er, hvis sambeskattede selskaber har finansiel leasing indbyrdes. I dette tilfælde vil det være den skattemæssige værdi af aktivet, der skal indregnes på samme måde, som hvis aktivet har været købt og afskrevet i henhold til afskrivningsloven.

5.5.2.3. Debitorer & kreditorer

Ved opgørelsen af aktivernes værdi indregnes en nettoværdi af selskabets debitorer og kreditorer. Værdien indregnes i det omfang, hvor værdien af debitorerne overstiger værdien af kreditorerne.

Debitorerne beregnes som summen af igangværende arbejder, varelagre, fordringer erhvervet ved salg af varer og tjenesteydelser.

Til kreditorernes værdi medregnes den gæld, som er opstået i forbindelse med køb af varer og tjenesteydelser, som har direkte relation til det efterfølgende salg af varer og tjenesteydelser.

Dermed summeres værdien af debitorerne og kreditorerne, således selskabet opnår en nettoværdi, som jf. ovenstående medregnes i aktivmassen. Er saldoen negativ ville der være tale et netto passiv, og passiver skal naturligt ikke medregnes i forbindelse med opgørelsen af et selskabs renteloftsaktiver.

5.5.2.4. Terminkontrakter & finansielle kontrakter

Når renteloftsaktiverne opgøres skal der desuden indregnes en anskaffelsessum på eventuelle terminkontrakter, som er indgået for at sikre driften i selskabet.

Anskaffelsessummen skal desuden indeholde eventuelle finansielle kontrakter i forbindelse med selskabets gæld, så længe gælden er stiftet for at sikre driften af selskabet og vedrører den alm. drift.

5.5.2.5. Skattemæssige fremførselsbare underskud

Eventuelle underskud, som ville være fremførselsberettiget, jf. LL § 15, skal medregnes ved beregningen af renteloftsaktiverne. Det betyder, at de underskud i selskabet, som ville være fremførselsberettiget inden eventuel fradragsbeskæring efter såvel SEL § 11 B renteloftet og 11 C om EBIT reglen, skal medregnes.

Årsagen til, at det er naturligt at medregne disse fremførselsberettigede underskud, er, at behovet for at skaffe finansiering af eventuelle driftsunderskud må sidestilles med behovet for at skaffe finansiering for at investere i driftsaktiver, og dermed kunne finansiere driften uden at blive udsat for fradragsbegrænsning.

5.5.2.6. Øvrige forhold ved opgørelse af renteloftsaktiverne

Ved beregningen af størrelsen af et selskabs renteloftsaktiver, så er der yderligere nogle enkelte forhold, som kan have betydning for, hvordan den endelige opgørelse kommer til at se ud.

For det første skal et selskab med eventuelle aktiver, som indgår i faste driftssteder udenfor landets grænser, indgå, såfremt selskabet indgår i en international sambeskatning. Da det kun er i de tilfælde, hvor der er valgt international sambeskatning, så kan et selskab dermed have udenlandske faste driftssteder, som ikke skal medregnes, hvis der ikke er sambeskatning.

Det andet forhold, som kan have en afgørende betydning for selskaber, som har udenlandsk ejerskab, er, at der i SEL § 11 B, stk. 5 findes en værnregel, som betyder, at aktiver, som er indskudt af udenlandske koncernforbundne selskaber, jf. SEL § 31 C, kun skal medregnes i det omfang, aktiverne forbliver i selskabet i minimum 2 år.

Det betyder, at indskudte aktiver, som medtages i opgørelsen af aktivmassen i forhold til beregningen af renteloftsaktiverne, ikke kan føres tilbage til det udenlandske selskab uden, at det vil have konsekvenser for opgørelsen af renteloftsaktiverne. Såfremt indskudte aktiver ikke forbliver i selskabet i 2 år, så skal beregningerne omkring renteloftet genoptages, og således lave ny indkomstopgørelse til skat.

Årsagen til, at denne værnsregel er blevet indarbejdet i SEL § 11 B om renteloftet, må være, at man har ønsket, at sikre sig imod det forhold, at et udenlandsk moderselskab kunne indskyde et passende antal aktiver i det danske datterselskab ved indkomstårets udløb for at undgå at blive ramt af renteloftet. Herefter ville det danske datterselskab straks i det nye indkomstår udlodde aktivernes værdi, så aktiverne dermed ville blive ført tilbage til moderselskabet. 2 års regelen sikrer, at dette incitament til omgåelse af renteloftet ikke længere eksisterer.

Værnsreglen vedrører dog alene aktiver, der er omfattet af SEL § 11 B, stk. 5, og dermed er eksempelvis likvide midler ikke omfattet af værnsreglen.

Det sidste forhold, nogle selskaber skal være opmærksomme på, er beskatningen i henhold til tonnageskatteloven. Aktiver, der beskattes efter tonnageskatteloven, skal ikke indgå i aktivopgørelsen²⁸.

5.5.3. Aktier

Det sidste forhold, der skal indregnes for at opgøre den skattemæssige værdi af et selskabs aktiver, er, at en eventuel beholdning af aktier i selskaber, der er koncernforbundne, men ikke indgår i en sambeskatning, skal medregnes ved opgørelsen af renteloftsaktiverne, jf. SEL § 11 B, stk. 6.

Indregningen af aktier sker ved at anskaffelsessummen opgøres for direkte ejede aktier. Herefter er det kun en del af anskaffelsessummen, der skal indgå i opgørelsen. For indkomståret 2011 udgør den andel, der skal indregnes i aktivsummen 15 %. Den andel, der skal medregnes i selskabets aktivopgørelse, nedtrappes løbende de kommende år med 2,5 % pr. år²⁹, således at der efter 2017 ikke skal indregnes aktier.

Dermed vil andelen af aktier i ikke koncernforbundne selskaber være medvirkende til at fradragsretten for nettofinansieringsudgifterne vil blive højere. Men som nævnt ovenfor har man i forbindelse med indgåelsen af forårspakken 2.0 i marts 2009 valgt at nedtrappe fradragsretten for aktiebeholdninger i ikke koncernforbundne selskaber, således at man efter 2017 ikke længere kan opnå fradragsret herfor.

²⁸ Tonnagebeskatning behandles ikke yderligere, jf. afgrænsningen i afsnit 2.1.

²⁹ Jf. forårspakke 2.0, som er vedtaget i marts 2009.

5.5.3.1. Aktier som anskaffes via koncernforbundne selskaber

Såfremt et selskab erhverver aktier fra et koncernforbundet selskab skal anskaffessummen herfor ikke medregnes i aktivsummen, da der jf. SEL § 11 B, stk. 6, 3.pkt. fremgår, at saldoen nedsættes med værdien af efterfølgende direkte eller indirekte anskaffelser.

Definitionen på hvornår et selskab er koncernforbundet fremgår af SEL § 31 C, stk. 1+2.

5.5.3.2. Aktier som erhverves fra ikke koncernforbundne selskaber

Aktier, der er erhvervet fra et selskab, som ikke indgår i koncernen, kan medregnes i saldoen i forbindelse med opgørelsen af værdien af aktier, der skal medregnes i aktivsummen.

Denne regel gælder tillige, såfremt der er tale om en kapitalforhøjelse i et koncernforbundet selskab, såfremt det kan dokumenteres, at kapitalforhøjelsen er gennemført for at erhverve aktier fra et selskab, der ikke er koncernforbundet, i henhold til SEL § 11 B, stk. 6, 4.pkt.

5.5.4. Nettofinansieringsudgifterne

En af de vigtigste opgaver et selskab har i forbindelse med beregning af renteloftet, er, at lave en opgørelse af selskabets nettofinansieringsudgifter. Som nævnt tidligere i dette afsnit, så er det udelukkende relevant at tale om renteloftet, når selskabets nettofinansieringsudgifter er større end 21,3 mio.kr. (2011 niveau).

Definitionerne på hvorledes et selskab opgør nettofinansieringsudgifterne findes i SEL § 11 B, stk. 4. Nedenfor er listet de typer af skattepligtige indtægter og omkostninger, der skal indgå i beregningen. Det er naturligvis når summen af disse er negativ, at der bliver tale om finansieringsudgifter.

I opgørelsen³⁰ af nettofinansieringsudgifterne indgår derfor:

- 1) Renteindtægter og renteudgifter. Det er en naturlig forudsætning, at der er tale om hhv. skattepligtige og fradragsberettigede renter, jf. SL §§ 4 og 6. Undtaget er dog renteomkostninger som vedrører varekreditorer samt renteindtægter, der vedrører varedebitorer. (se afsnit 5.5.4.1)
- 2) Provisioner mm., der iht. LL § 8, stk. 3 er fradragsberettigede eller skattepligtige. (se afsnit 5.5.4.2)
- 3) Gevinster eller tab på fordringer, gæld og finansielle kontrakter omfattet af kursgevinstloven. (se afsnit 5.5.4.3)

Undtagelser og bemærkninger:

- a. Gevinst og tab på varedebitorer og varekreditorer medregnes ikke.
- b. Gevinst/tab på udlån medregnes ikke, når skattepligtige udøver næring ved køb/salg af fordringer eller finansiering, og medkontrahenten ikke er koncernforbundet, jf. SEL § 31 C.

³⁰ Kilde: SEL § 11 B, stk. 4 – nogle områder er omskrevet/forkortet med egne ord, men betydningen er den samme.

- c. Gevinst og tab på terminskontrakter, der tjener det formål, at de skal sikre driften, herunder i sambeskattede selskaber, medregnes ikke.
 - d. Gevinst og tab på terminskontrakter medregnes dog i det omfang at skattepligtig udøver næring med fordringer, finansielle kontrakter eller finansiering og medkontrahenten er koncernforbundet, jf. SEL § 31 C.
 - e. Gevinst og tab på valutaterminskontrakter skal medregnes.
- 4) Rentedelen af eventuelle leasingydelse. De finansieringsudgifter, der opstår som følge af en evt. finansiell leasing, skal medregnes som en beregnet andel, jf. leasingkontrakterne. Det samme gælder naturligvis en eventuel indtægt i forbindelse med finansiell leasing. Af den internationale regnskabsstandard IAS 17 fremgår de gældende definitioner på finansiell leasing. (se afsnit 5.5.4.4)
- 5) Skattepligtig fortjeneste og udnyttet tab ved afståelse af aktier m.v. omfattet af aktieavancebeskatningsloven, samt skattepligtige udbytter og afståelsessummer omfattet af LL § 16 B. Er summen efter 1 pkt. negativ medregnes denne ikke. Summen fremføres i stedet til efterfølgende indkomstår. 1 pkt. omfatter ikke afkast af lagerbeskattede næringsaktier omfattet af stk. 5, 7 pkt. (se afsnit 5.5.4.5)
- 6) Uanset ovenstående punkter 1 – 5 indgår finansieringsindtægter og udgifter, der medregnes som følge af CSC beskatning i SEL § 32, eller som følge af genbeskatning efter SEL § 15, stk. 8 og 9, i lov nr. 426 af 6. juni 2005, ikke i opgørelsen af nettofinansieringsudgifterne. (se afsnit 5.5.4.6)

Udover ovenstående betingelser så skal eventuel fradragsbeskæring efter reglerne om tynd kapitalisering i SEL § 11 ikke skal medregnes ved opgørelsen af selskabets nettofinansieringsudgifter.

5.5.4.1. Renteindtægter og udgifter samt forholdet angående varedebitorer og kreditorer

Det fremgår af SEL § 11 B, stk. 4, pkt. 1, at renteindtægter/udgifter medregnes i opgørelsen af renteloftet. Dog præciseres det, at renteindtægter/udgifter til varedebitorer/kreditorer ikke skal medregnes.

Baggrunden herfor er, at eksempelvis renteudgifter til varekreditorer udelukkende er opstået, da selskabet har betalt for driftsmæssige udgifter for sent i forhold til forfaldstidspunktet. Årsagen til renteindtægter og udgifter til varedebitorer og kreditorer ikke medregnes, er, at der i opgørelsen af selskabets³¹ aktiver i henhold til SEL § 11 B, stk. 5, indgår et beløb svarende til summen af varekreditorer og varekreditorer.

5.5.4.2. Provisioner mm.

I forbindelse med fradragsretten for provisioner er der i LL § 8, stk. 3 indført en begrænsning af fradraget for visse stiftelsesprovisioner, engangspræmier og lignende. Det fremgår, at stiftelsesprovisioner,

³¹ Kilde: www.skat.dk – ligningsvejledningen pkt. S.I.4.4 Nettofinansieringsudgifter – se under pkt. 1.

engangspræmier og lignende kun skal medregnes ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst, såfremt løbetiden er mindre end 2 år.

En af hovedårsagerne til at der er indført en begrænsning på løbetiden kan være, at man har ønsket at forhindre primært kapitalfonde i at formindske skattegrundlaget i et dansk selskab ved at belåne dette, således at såvel renteudgifter og stiftelsesprovisioner ville give fradrag i den skattepligtige indkomst.

Denne mulighed findes nu udelukkende i det omfang at nettofinansieringsudgifterne ikke begrænses som følge af renteloftet (SEL § 11 B) eller EBIT reglen (SEL § 11 C).

5.5.4.3. Gevinst eller tab på fordringer, gæld og finansielle kontrakter

Som det fremgår af SEL § 11 B, stk. 4, 3 pkt. så er der en generel skattepligt på gevinst eller tab på fordringer, gæld eller finansielle kontrakter, som er omfattet af kursgevinstloven. Der er dog angivet en række undtagelse, som medfører, at visse typer af omkostninger i denne kategori ikke medfører at disse medregnes til den skattepligtige indkomst.

Undtagelserne vedrører primært gevinster og tab som vedrører varekreditorer eller varedebitorer.

I praksis betyder det, at et selskab ikke kan opnå fradragsret på eventuelle tab på tilgodehavender hos selskabets varedebitorer. Det fremgår af bemærkningerne³² til lovforslaget, at det hele tiden har været ønsket at holde varedebitorerne ude af opgørelsen af nettofinansieringsudgifterne.

Herudover fremgår det tillige af bemærkningerne til lovforslaget, at gevinster og tab på finansielle kontrakter, der har til formål at sikre driften i selskabet ikke skal medregnes. Ifølge bemærkningerne i lovforslaget er det hensigten, at denne undtagelse skal vedrøre gevinster og tab, der direkte relateres til indkøb af varer til driften af selskabet.

Afslutningsvis skal det bemærkes, at gevinster eller tab på valutaterminsforretninger ikke er omfattet af undtagelserne. Gevinster eller tab herpå skal medregnes ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst.

5.5.4.4. Finansiell leasing

På samme måde som i forbindelse med opgørelsen af et selskabs renteloftsaktiver (se afsnit 5.5.2.2.), skal finansiell leasing medregnes i opgørelsen af nettofinansieringsudgifterne. I forbindelse med opgørelsen af nettofinansieringsudgifterne er det renteomkostningen i forbindelse med den finansielle leasing, der medregnes.

³² Kilde: www.retsinformation.dk – lovforslag nr. 213 af 18.april 2007 – bemærkningerne til lovforslaget

Ved opgørelsen af renteomkostningerne i forbindelse med finansiel leasing er der to parter, der skal indregne renter for leasingydelserne på hver sin måde. Leasingtager skal indregne den beregnede finansieringsudgift, mens leasinggiver skal indregne en tilsvarende beregnet finansieringsindtægt.

Hovedårsagen, til at man har ønsket at indregne en beregnet regnskabsmæssig værdi af renten for den finansielle leasing, må være, at man har ønsket at undgå, at selskaber blive fristet til at konvertere reelle lån om til finansiel leasing for at undgå at blive ramt af reglerne om renteloftet. I forbindelse med at SEL § 11 B, stk. 4, pkt. 4 medregner en renteværdi leasing har man fjernet netop dette incitament.

Lånerenten i forbindelse med finansiel leasing skal fastsættes efter de gældende internationale regnskabsregler, jf. IAS 17. Leasingaftalens interne rentefod, er den rente, der til tilbagediskonterer leasingydelserne samt eventuel restværdi, således det leasede aktivs nutidsværdi kan opgøres.

5.5.4.5. Afståelse af aktier, samt udbetaling af udbytter

Iht. pkt. 5 i SEL § 11 B, stk. 4 skal den skattepligtige fortjeneste og udnyttet tab ved afståelse af aktier, som er omfattet af aktieavancebeskatningsloven medregnes. Dette er også gældende for udbytter, jf. LL § 16 B.

Netop det faktum, at afståelsessummer omfattet af LL § 16 B skal medregnes, skal højst sandsynligt ses i forlængelse af bestemmelsens formål, nemlig at opretholde en maksimal grænse for fradragsretten for nettofinansieringsudgifter, der ikke har direkte relation til driften af selskabet.

Det fremgår dog at skattepligtige avancer i forbindelse med afståelse af aktier kan nedbringes med eventuelle uudnyttede fremførselsbare tab, således avancen nedsættes.

5.5.4.6. SEL § 32 CFC beskatning

Som det fremgår af punkt 6 i SEL § 11 B, stk. 4, så medregnes finansieringsindtægter og udgifter, jf. reglerne om CFC beskatning i SEL § 32 ikke i opgørelsen af nettofinansieringsudgifterne i forbindelse med opgørelsen af renteloftet. Emnet om CFC beskatningen bliver ikke behandlet yderligere, jf. afgrænsningen i afsnit 2.1.

5.6. Hvordan fastsættes standardrenten

For at kunne opgøre størrelsen af fradragsretten i henhold til renteloftet, så skal standardrenten anvendes til at beregnes niveauet for renteloftet. Det foregår ved at standardrenten ganges med selskabets skattemæssige værdi af aktiverne, jf. afsnit 5.5.2.

Standardrenten beregnes på samme grundlag som minimumrenten, hvilket betyder, at grundlaget for beregningen er:

”et simpelt gennemsnit opgjort med to decimaler af en af Københavns Fondsbørs A/S dagligt udregnet effektiv obligationsrente for de seneste 20 børsdage forud for den 15.december i det foregående kalenderår. Den effektive obligationsrente opgøres med to decimaler for fastforrentede kroneobligationer i åbne serier, der noteres på Københavns Fondsbørs A/S³³”

Det betyder altså, at standardrenten fastsættes mere end 1 år forud for det tidspunkt, hvor den skal anvendes i virksomhederne.

Til ovenstående opgørelse tillægges 2,5 % til den beregnede rente, som dog nedrundes til nærmeste halve eller hele point. I 2011 udgør standardrenten 4,5 %.

5.7. EBIT reglen i SEL § 11 C

I forlængelse af reglerne for renteloftet i SEL § 11 B, blev der også indført en EBIT regel, som også anvendes til at afgøre om rentefradraget skal beskæres. Beskæringen vil i givet fald ske efter eventuel beskæring, der har fundet sted i SEL § 11 om tynd kapitalisering eller i SEL § 11 B om renteloftet.

Begrænsningen efter EBIT reglen betyder, at et selskabs skattepligtige indkomst før nettofinansieringsudgifter højst kan reduceres med 80 %, som en direkte konsekvens af nettofinansieringsudgifterne. Beregnes efter beskæring efter SEL §§ 11 og 11 B har fundet sted.

5.8. Hvornår indtræder EBIT reglen i SEL § 11 C

Inden den endelige beregning af hvornår EBIT reglen finder anvendelse skal der som nævnt ovenfor, først finde eventuel fradragsbeskæring sted efter SEL § 11 B. Herudover finder grundbeløbet på 21,3 mio.kr. (2011 niveau) også anvendelse i SEL § 11 C, på samme måde som dette anvendes i SEL § 11 B.

Derfor skal nettofinansieringsudgifterne fortsat udgøre mere end 21,3 mio.kr. (2011 niveau) efter eventuel beskæring af nettofinansieringsudgifter, som følge af renteloftet. I modsat fald skal der ikke ske beskæring af fradragsretten efter SEL § 11 C.

5.9. Hvordan beregnes evt. fradragsbegrænsning efter EBIT reglen

Et selskab skal på samme måde som i de øvrige regler om begrænsning af rentefradragsretten udarbejde nogle beregninger, som skal danne grundlag for at afgøre om selskabet skal have begrænset rentefradragsretten. Disse opgørelser bliver gennemgået i de følgende afsnit.

³³ Kilde: www.skat.dk – Ligningsvejledningen pkt. S.I.4.2. og SEL § 11 B, stk. 2.

5.9.1. Opgørelse af EBIT

Som det første punkt skal et selskab opgøre den skattepligtige indkomst før nettofinansieringsudgifter og skat. Til denne opgørelse knytter der sig et par betingelser, når det skattepligtige EBIT skal opgøres.

Disse betingelser er:

- Det skattepligtige EBIT opgøres uden at tage hensyn til eventuel fradragsbegrænsning efter SEL § 11 om tynd kapitalisering, samt uden renteloftet i SEL § 11 B.
- I opgørelsen af det skattepligtige EBIT skal der ikke medtages eventuel fremførsel af underskud fra tidligere indkomstår.

5.9.2. Opgørelse af nettofinansieringsudgifterne

Som tidligere nævnt eksisterer der i såvel SEL § 11 B som i § 11 C en beløbsgrænse, som skal overskrides for at begrænsning af rentefradraget kan komme på tale.

Nettofinansieringsudgifterne skal nemlig overstige 21,3 mio.kr. (2011 niveau). Beløbsgrænsen i SEL § 11 C skal beregnes efter eventuel begrænsning af fradraget efter §§ 11 og 11 B.

Det betyder, at et selskab godt kan have rentefradrag, der overstiger 21,3 mio.kr., men da dette måske allerede er blevet begrænset af de øvrige regler, så skal der ikke ske yderligere beskæring, såfremt nettofinansieringsudgifterne ikke længere overstiger 21,3 mio.kr.

Nettofinansieringsudgifterne opgøres efter samme principper som i SEL § 11 B.³⁴

5.9.3. Hvordan beregnes eventuel fradragsbeskæring

Efter beregningen af det skattemæssige EBIT samt opgørelsen af om nettofinansieringsudgifterne fortsat overstiger beløbsgrænsen på 21,3 mio.kr. skal følgende beregning udarbejdes:

- EBIT må maksimalt blive nedsat ned 80 % som en direkte følge af nettofinansieringsudgifter.

Derfor kan man omvendt sige, at minimum 20 % af den skattepligtige EBIT indkomst skal være tilbage, når nettofinansieringsudgifterne er fratrukket.

Desuden er beregning af fradragsretten udelukkende relevant, såfremt EBIT overstiger 26,625 mio.kr., da 80 % af dette beløb udgør beløbsgrænsen på 21,3 mio.kr. (2011 niveau).

³⁴ Se afsnit 5.5.4. – 5.5.4.6.

5.9.4. Fremførelse af beskårne nettofinansieringsudgifter

Efter beregningen af hvorvidt et selskab skal have begrænset fradrag retten efter SEL §§ 11, 11 B eller 11 C er det vigtigt at opgøre, hvor meget af det beskårne fradrag, der kan fremføres til modregning i de efterfølgende indkomstår.

De fradrag, der beskæres efter SEL § 11 C om EBIT reglen, er de eneste der kan fremføres til efterfølgende modregning i de kommende indkomstår.

Af SEL § 11 C, stk. 1 fremgår³⁵:

”... Beskårne nettofinansieringsudgifter efter 1.- 4. pkt. kan fremføres til fradrag i efterfølgende indkomstår. Fremførte nettofinansieringsudgifter indgår i beregningen efter 1. pkt. i efterfølgende indkomstår”.

Det betyder, at de nettofinansieringsudgifter, der bliver beskåret efter SEL § 11 C kan fremføres uendeligt.

5.9.4.1. Eksempel på hvordan fradragbegrænsningen efter EBIT reglen beregnes

Nedenfor i figur 5.3. er der vist et eksempel på hvordan nettofinansieringsudgifterne beskæres efter såvel SEL §§ 11 B som 11 C.

Eksemplet viser 3 selskaber, som har forskellig berøring med renteloftet:
Alle beløb er i mio.kr.

	Selskab A	Selskab B	Selskab C
Skattemæssig værdi af aktiver	450	500	800
Nettofinansieringsudgifter (renter)	21	30	42
Beregnet renteloft (4,5 % af aktiverne)	20,25	22,5	36
EBIT	25	27,5	50
80 % af EBIT	20	22	40
Fradragsberettiget renter	21	22	36
Fremførelse efter EBIT regel	0	0,5	0
Beskåret som følge af renteloft	0	7,5	6
Fradragsbegrænsning indeværende år	0	8	6

Figur 5.3.: Eksempel på beskæring af rentefradrag efter renteloft og EBIT regel³⁶

Som det fremgår af eksemplet, så bliver to ud af de tre selskaber beskåret efter SEL § 11 B, mens det udelukkende er selskab B, der får beskåret fradrag retten efter SEL § 11 C.

Dermed vil det også kun være selskab B, der kan fremføre en del af det beskårne fradrag. I dette tilfælde er der således tale om, at selskab B kan fremføre 0,5 mio.kr. til fradrag i de efterfølgende indkomstår.

³⁵ Kilde: Handelshøjskolens og universitetets skattelovsamling – SEL § 11 C stk. 1 (uddrag)

³⁶ Egen tilblivelse – inspireret af Kim Wind Andersen: Selskaber renter.

5.10. Sambeskattede selskaber

Når selskaber deltager i sambeskatning, jf. SEL §§ 31 og 31 A, så skal selskaberne foretage en samlet opgørelse i henhold til såvel beregningerne omkring renteloftet samt opgørelsen angående EBIT reglen, jf. hhv. SEL § 11 B, stk. 8 samt SEL § 11 C, stk. 2.

Det betyder, at den samlede opgørelse skal vedrøre følgende områder:

- Nettofinansieringsudgifterne
- Renteloftsaktiverne
- Det skattemæssige EBIT

Grundbeløbet på 21,3 mio.kr. gælder som et samlet grundbeløb for det sambeskattede selskaber. Derfor beregnes eventuel beskæring af rentefradraget samlet på det sambeskattede niveau.

5.10.1. Hvilke selskaber indgår i opgørelsen

I forbindelse med opgørelsen af såvel nettofinansieringsudgifterne, renteloftsaktiverne samt det skattemæssige EBIT for sambeskattede selskaber, er det vigtigt at have et klart overblik over hvilken selskaber, der skal indgå i opgørelsen.

Det er vigtigt for at sikre den korrekte opgørelse, således at en sambeskattet koncern indregner netop de selskaber, der er relevante.

Følgende sambeskattede selskaber skal indgå i opgørelsen, når der er tale om tvungen national sambeskatning:

- Danske selskaber
- Faste driftssteder i Danmark
- Faste ejendomme i Danmark

Derudover kan selskaber indgå i en international sambeskatning, hvilket ville betyde, at de nettofinansieringsudgifter og renteloftsaktiver, der måtte forefindes i de udenlandske selskaber, skal indgå i opgørelsen for at vurdere, om den sambeskattede koncern får begrænsninger for fradragsretten uanset om det er national eller international sambeskatning.

5.10.2. Elimineringer for sambeskattede selskaber

På normalt vis når sambeskattede selskaber udarbejder årsopgørelser og årsrapporter, så vil den interne handel mellem de sambeskattede selskabet blive elimineret for at give koncernen et indblik i den reelle indtjening.

Men i forbindelse med opgørelsen af nettofinansieringsudgifterne, som skal anvendes i SEL §§ 11 B og 11 C skal der ikke finde eliminering sted.

5.10.3. Konsolidering af renteloftsaktiverne

Ved opgørelsen af renteloftsaktiverne for sambeskattede selskaber skal der ske en konsolidering af alle selskabers renteloftsaktiver.

Såfremt sambeskattede selskaber indgår finansielle leasing kontrakter med hinanden skal den skattemæssige værdi indgå i opgørelsen i stedet for den regnskabsmæssige værdi, som ville blive indregnet, når der er tale om finansiell leasing hos uafhængig tredjepart. Dog skal den regnskabsmæssige værdi af renterne medgå under nettofinansieringsudgifterne uden at disse elimineres mellem selskaberne³⁷.

Såfremt der indgår fremførselsbare underskud, jf. LL § 15, skal disse medregnes som et aktiv i henhold til SEL § 11 B, stk. 5.

5.10.4. Beskæring af rentefradraget

De rentefradrag der eventuelt bliver beskåret efter SEL § 11 C om EBIT reglen kan fremføres til modregning i de kommende indkomstår. Fremførsel af beskårne renteudgifter og kurstab kan ske uden tidsbegrænsning, det vil sige i praksis i det uendelige, jf. SEL § 11 C, stk. 1 sidste pkt.

Når selskaber indgår i et sambeskattet koncernforhold, så skal eventuelle beskårne renteudgifter eller kurstab beregnes samlet, hvorefter et selskab i koncernen skal fungere som administrationselskab, hvori det samlede beløb for beskårne renteudgifter og kurstab samles.

Herefter er det administrationselskabet, der står at fremføre eventuelle beskårne renteudgifter og kurstab.

5.10.5. Fordeling af de beskårne renteudgifter og kurstab i sambeskattede selskaber

Fordelingen af de renteudgifter, der er blevet beskåret efter såvel SEL §§ 11 B som 11 C, når der er tale om sambeskattede selskaber, skal fordeles nogle bestemte principper, se afsnit 5.10.5.1 og 5.10.5.2.

5.10.5.1. Fordeling vedrørende renteloftet

Beskæringen af fradragets retten for renteudgifter i henhold til renteloftet i SEL § 11 B skal fordeles mellem de sambeskattede selskaber. Denne fordeling skal ske i forhold til hvor store det enkelte selskabs nettofinansieringsudgifter er i forhold til den skattemæssige værdi af selskabets aktiver ganget med standardrenter (4,5 % i 2011). Fordelingen sker iht. SEL § 11 B, stk. 8.

³⁷ Jf. Afsnit 5.10.2.

I SEL § 11 B, stk. 8 henvises der til SEL § 11 B stk. 5, når fordelingen af det beskårne fradrag skal fordeles. Da det alene er aktiver efter SEL § 11 B, stk. 5, der danner grundlag for fordelingen mellem de sambeskattede selskaber, betyder det, at selskaber, der evt. har indregnet en værdi af anskaffelsessummen for aktier i koncernforbundne selskaber, jf. SEL § 11 B, stk. 6, at den del af aktivsummen ikke har betydning for fordelingen.

I praksis betyder det, at selskaber, der har indregnet aktier, jf. stk. 6 vil opleve, at de beskårne fradrag bliver "skævt" fordelt i forhold til størrelsen af aktivsummen, der indgår i beregningen af renteloftet.

Formålet med denne praksis har sandsynligvis været, at man har ønsket at opnå den situation, at det enkelte selskab kun oplever, at de bliver beskåret for fradragsret i samme omfang, som hvis det havde været et selvstændigt selskab.

5.10.5.2. Fordeling vedrørende EBIT reglen

De nettofinansieringsudgifter, der bliver beskåret efter SEL § 11 C kan fremføres til modregning i kommende indkomstår. Fremførsel af de beskårne fradrag bliver administreret af et selskab i sambeskatningskredsen, som er blevet valgt som administrationselskab.

Administrationselskabet kan yde et skattefrit tilskud til de selskaber, der indgår i sambeskatningen, som svarer til det beløb, der ville være blevet beskåret i selskabet, såfremt dette havde været selvstændigt beskattet. Men det er ikke en forpligtigelse, at administrationselskabet skal godtgøre eventuelle tab af fradrag i de øvrige selskaber.

5.11. Forskel ml. de nye regler og reglerne i SEL § 11 om tynd kapitalisering

Der er nogle indlysende forskelle mellem de nyeste regler i SEL §§ 11 B renteloftet og 11 C EBIT reglen og reglerne om tynd kapitalisering i SEL § 11.

Nedenfor behandles nogle af de forskelle, som er de mest fremtrædende, når reglerne i SEL § 11 om tynd kapitalisering skal sammenlignes med det nyeste regelsæt i SEL §§ 11 B renteloftet og 11 C EBIT reglen.

- 1) Bundgrænsen på hhv. 10 mio.kr. og 21,3 mio.kr.

I modsætning til reglerne i SEL §§ 11 B og 11 C kan der også finde beskæring af fradragsret sted for nettofinansieringsudgifter under 21,3 mio.kr., som er bundgrænsen jf. SEL § 11 B, stk. 1.

I SEL § 11 om tynd kapitalisering findes dog en bundgrænse, nemlig på 10 mio.kr.

- 2) Kontrolleret gæld versus den samlede gæld

En anden af de mest åbenlyse forskelle er, at SEL § 11 udelukkende handler om kontrolleret gæld, så er det den samlede gældspost i selskabet, der indgår i beregningen i SEL §§ 11 B hhv. 11 C.

6. TDC case

I de foregående afsnit i denne afhandling er reglerne for hhv. tynd kapitalisering (§ 11), renteloftet (§ 11 B) samt EBIT reglen (§ 11 c) blevet gennemgået for at få et indblik i det regelsæt, som efterfølgende skal anvendes til at analysere, i hvilket omfang et stort kapitalfondsejet selskab som TDC er blevet påvirket af reglerne.

Første fase i TDC casen bliver kort at beskrive eventuelle specielle forhold, der er gældende i forbindelse med at kapitalfondene overtog aktiemajoriteten i 2006. Der vil desuden være en kort gennemgang af ejerstrukturen såvel i forbindelse med købet af TDC, samt hvordan denne har ændret sig siden overtagelsen.

I forlængelse heraf vil der være en kort beskrivelse hvilken betydning reglerne har haft for TDC igennem de fem år, hvor kapitalfondene har ejet majoriteten i TDC. Herudover vil der indgå en analyse, af hvilken betydning reglerne har haft økonomisk for TDC's resultat og skattebetaling.

I forlængelse af den økonomiske analyse vil der desuden være en gennemgang af de områder i reglerne, som har givet anledning til de største usikkerheder i forbindelse med beregning af begrænsningen, samt eventuelle uhensigtsmæssigheder, der findes i reglerne set med et selskabs øjne.

Efterfølgende (i afsnit 7) vil det blive analyseret, hvilke muligheder, der eksisterer for at formindske konsekvenserne af reglerne set med et selskabs øjne. I dette afsnit vil der også være en gennemgang af eventuelle tiltag, som TDC kan iværksætte for at minimere tabet af fradragsret.

I kapitel 8 vil hovedvægten blive lagt på en analyse, at hvad fremtiden kan forventes at bringe for TDC. Hvilken betydning har det eksempelvis, at kapitalfondene har iværksat deres exit strategi. Desuden vil der være en analyse af den forventede udvikling i TDC's gæld, som netop har stor betydning for, i hvilket omfang selskabet påvirkes af reglerne for begrænsning af fradragsretten.

6.1. Kapitalfondenes overtagelse af TDC

I november 2005 fremlagde de fem kapitalfonde³⁸, der står bag købet af TDC et købstilbud på aktierne i selskabet. Den reelle køber var på daværende tidspunkt et nystiftet selskab, som kapitalfondene igennem ejerstrukturen kontrollerede. Selskabet var blevet "døbt" Nordic Telephone Company ApS. Ejerstrukturen behandles nærmere i afsnit 6.1.1.

³⁸ De fem kapitalfonde er: Apax Partners, Blackstone Group, Kohlberg Kravis Roberts (KKR), Permira og Providence. De fem kapitalfonde ejer 95,9 % af det Holdingselskab, der har base i Luxembourg. Herudover udgør de resterende 4,1 % nogle mindre co-investorer.

I forbindelse med fremsættelsen af købstilbuddet oplyste kapitalfondene, at de havde skaffet finansiering for op imod 95 mia.kr. Såfremt opkøbet lykkedes ville den samlede købspris udgøre 75,77 mia.kr.

Købesummen ville være delvist finansieret via egenkapital indskudt af kapitalfondene samt forskellige kreditfaciliteter, hvor forholdet mellem disse var ca. 20 % egenkapital og 80 % fremmedfinansiering.

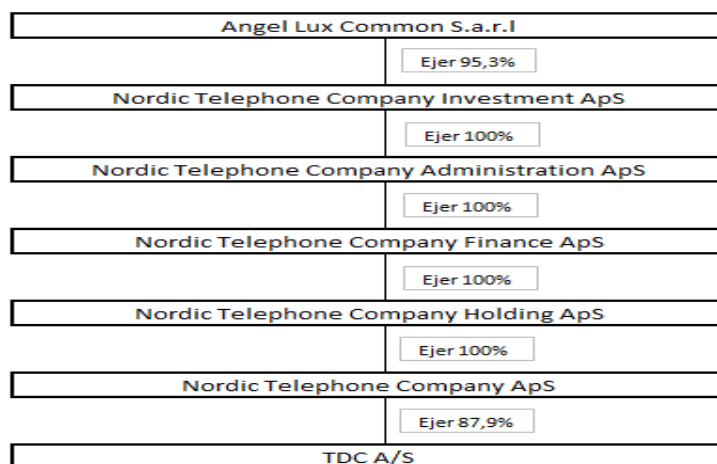
6.1.1. Ejer struktur ved overtagelsen og udviklingen heri

I forbindelse med købs processen oprettede kapitalfondene en række selskaber, som skulle udgøre den ejer struktur, som skulle stå bag købet af TDC.

Kapitalfondene formodes at have oprettet kommanditselskaber, som fungerer som den øverste ejer i ejer strukturen inden opkøbet. Dette er sandsynligvis sket i et skattely land. Men dette forhold behandles ikke yderligere og omtales efterfølgende som kapitalfondene.

Det selskab, der blev placeret direkte under kapitalfondene, er et holdingselskab, som blev placeret i Luxembourg. Herunder oprettede kapitalfondene fem underliggende danske holdingselskaber via en anpartsstruktur. Denne struktur er beskrevet i nedenstående figur.

Af nedenstående figur fremgår det, at det kun lykkedes at overtage 87,9 % af aktierne i TDC. Den resterende del af aktierne ejes af hhv. ATP med 5,5 % og en række mindretals aktionærer heriblandt medarbejderne i TDC. Det fik reelt den betydning, at fondene ikke kunne afnotere TDC på fondsbørsen, som man ellers ofte ser i forbindelse med store virksomhedshandler, hvor kapitalfonde står bag.



Figur 6.1. Ejer struktur ved opkøbet af TDC³⁹

³⁹ Egen tilblivelse med hjælp fra <http://www.cvr.dk>

Herudover er det værd at bemærke, at det Luxembourg baserede selskab kun overtager 95,3 % af aktierne i det øverste danske holdingselskab, NTC Investment ApS, på tidspunktet for opkøbet. Det betyder dog ikke det helt store i praksis, da de resterende 4,7 % ejer af en gruppe af toplederne.

Siden opkøbet af TDC har der været nogle ændringer i selskabskonstruktionen i ejer strukturen bag TDC. Disse vil kort blive gennemgået herunder afsluttende med, hvordan ejer strukturen ser ud i dag.

Den første sammenlægning⁴⁰ af selskaber sker med virkning fra 1.januar 2009, hvor Nordic Telephone Company ApS fusionerer med TDC A/S. I forbindelse med denne fusion overføres ejerskabet af aktiebeholdningen til Nordic Telephone Company Holding ApS.

Den efterfølgende sammenlægning⁴¹ sker allerede i begyndelsen af 2010. I marts måned bliver en fusion mellem fire af holdingselskaberne gennemført med Nordic Telephone Company Administration ApS som det fortsættende selskab⁴². I forbindelse med denne fusion overføres ejerskabet af aktiebeholdningen til det fortsættende selskab, og det eneste danske selskab imellem holdingselskabet i Luxembourg og TDC A/S.

Det sidste af de danske holdingselskaber får kun lov til at være i besiddelse af aktiebeholdningen for en kort periode, da Nordic Telephone Company Administration ApS fusionerer⁴³ med Angel Lux Common S.A. i Luxembourg pr. 13.april 2010.

Det betyder derfor, at hovedparten af den ejer struktur, der eksisterede, da kapitalfondene overtog aktiemajoriteten i TDC er blevet nedlagt. Nu eksisterer der kun et selskab indregistreret i Danmark, nemlig TDC A/S, mens aktiebeholdningen ligger hos Angel Lux Common S.A., som er indregistreret i Luxembourg.

6.1.2. Finansiering af opkøbet

I forbindelse med at kapitalfondene overtog ejerskabet af TDC blev det vurderet, at det samlede kapitalbehov kunne opgøres til 95 mia.kr. Heraf stillede kapitalfondene selv med 16,4 mia.kr. via egenkapitals finansiering⁴⁴.

Derfor skulle det resterende beløb fremskaffes via forskellige former for fremmedfinansiering. Det resterende ca. 78,9 mia.kr. blev derfor fremskaffet via bridge lån, banklån samt udstedelse af obligationer.

⁴⁰ Kilde: www.tdc.dk – fondsbørsmeddelelse af 26.november 2009 – ”TDC fusionerer med NTC”

⁴¹ Kilde: www.tdc.dk – fondsbørsmeddelelse af 8.marts 2010 – ”Storaktionærmeddelelse vedrørende TDC A/S”

⁴² De ophørende selskaber: Nordic Telephone Company Investment ApS, Nordic Telephone Company Finance ApS & Nordic Telephone Company Holding ApS.

⁴³ Kilde: www.tdc.dk – fondsbørsmeddelelse af 16.april 2010 – ”Storaktionærmeddelelse vedrørende TDC A/S”

⁴⁴ Kilde: Robert Spliid – Kapitalfonde – rå pengemagt eller aktivt ejerskab – side 335 - 339

Der hentes desuden likviditet direkte ud af TDC selskabet som en del af finansieringen, da TDC på købstidspunktet var et meget likvidt selskab.

Efterfølgende skal en del af låneoptagelsen ”skubbes” ned igennem selskabsstrukturen for at opnå den situation, at det er TDC som selskab, der skal afdrage gælden. Dette sker i praksis igennem ekstraordinær udlodning af udbytte til aktionærene. Dette udbytte anvender NTC selskaberne til at nedbringe gælden, mens TDC optager gæld på lignende vilkår til finansiering af det ekstraordinære udbytte. Dette anses for at være helt normal praksis, når kapitalfonde overtager ejerskabet af børsnoterede selskaber.

Hensigten inden opkøbet havde naturligvis været, at der ikke skulle forsvinde penge ud af koncernen, da NTC forsøgte at opnå det fulde ejerskab. Men da eksterne aktionærer med ATP i spidsen ejer omkring 11,8 % af aktierne, så blev det ekstraordinær udbytte på 43,5 mia.kr. fordelt med 38,4 mia.kr. til NTC selskaberne, mens ATP og de øvrige aktionærer modtog samlet 5,1 mia.kr. i forbindelse med udlodningen.

I den sidste ende betyder det, at gælden nu er placeret i TDC selskabet, som via selskabets cash flow skal skaffe finansiering til at afdrage gælden.

Hele manøvren betyder som forventet at kreditvurderingen af TDC nedjusteres, hvilket medfører at TDC fremover bliver belastet med højere renter for fremmedkapitalen.

6.1.3. Krav til Cash Flow som følge af gældsætningen af TDC

For at sikre et stigende cash flow i selskabet gik TDC i gang med at effektivisere hele koncernen for at sikre den mest effektive sammensætning af selskabet for dermed at kunne generere et effektiv cash flow.

En af de vigtige arbejdsopgaver i forbindelse med at skaffe et stigende cash flow var et sikre en strategi, som indenfor en tidshorisont på ca. 5 år kunne sikre den nødvendige indtjening. Derfor ændrede TDC selskabet strategi fra at ville være en europæisk distributør til at fokusere på det nordiske marked, dog samtidig med, at man forventede at holde fast i ejerskabet af Sunrise i Schweiz.

Derfor startede bestyrelsen i TDC en proces, som havde til hensigt at sælge alle aktiviteter fra, som ikke ligger i Norden eller Schweiz. Hele denne proces har til formål at skaffe likviditet til at nedbringe gælden udover den likviditet, som kommer fra driften af selskabet.

Yderligere gik den nordiske del af selskabet i gang med en effektivisering, som medførte en større reducere af medarbejderstaben. Kapitalfondene havde i forbindelse med overtagelsen af TDC annonceret at medarbejderstaben forventedes at blive reduceret⁴⁵ med 10 %. Denne udvikling er fortsat igennem alle

⁴⁵ Kilde: Robert Spliid: Kapitalfonde – rå pengemagt eller aktivt ejerskab – side 340

de år, hvor kapitalfondene har haft ejerskabet. Medarbejderstaben er løbende blevet reduceret, naturligvis under hensyntagen til forsat at kunne levere de samme ydelser til kunderne.

6.2. Hvordan er TDC påvirket af reglerne i SEL §§ 11, 11 B og 11 C

I dette afsnit vil reglerne enkeltvis blive analyseret med det formål at vurdere om de har haft betydning for TDC, siden selskabet blev opkøbt af kapitalfondene. Analysen vil vise, hvor vidt reglerne har betydning for TDC, og modsat hvorfor reglerne vurderes at være uden betydning for TDC set med økonomiske briller.

6.2.1. Hvilken betydning har SEL § 11 om tynd kapitalisering for TDC

For at analysere i hvilket omfang TDC som koncern er omfattet af reglerne i SEL § 11 vedrørende tynd kapitalisering, så er det vigtigt at kunne opgøre den kontrollerede gæld i selskabet, da denne har betydning for opgørelsen, såfremt den overskrider 10 mio.kr.

Reglen forskriver som tidligere beskrevet, at forholdet mellem selskabets fremmedkapital og egenkapitalen ikke må overstige forholdet 4:1.

Selvom det ikke er muligt præcist at opgøre den kontrollerede gæld i TDC, så vil det nok være en rimelig sikker konklusion⁴⁶, at fastslå, at den overstiger grænsen på 10 mio.kr. Som det fremgår af nedenstående eksempel⁴⁷, at TDC ikke vil være omfattet af reglerne i SEL § 11 om tyndt kapitaliserede selskaber.

Selskabets samlede aktiver blev opgjort til 90.304 mio.kr. De samlede forpligtigelser udgjorde ved indkomstårets udgang 56.963 mio.kr. i handelsværdi. Derfor udgjorde den beregnede egenkapital i selskabet 33.341 mio.kr. Dermed kan det konkluderes, at TDC koncernens egenkapital udgør 36,9 % af de samlede aktiver og dermed må forpligtigelserne udgøre 63,1 %, hvilket betyder, at der ikke er tale om at overskride forholdet mellem fremmedkapital og egenkapital på 4:1.

6.2.2. Hvilken betydning har SEL § 11 B vedrørende renteloftet for TDC

I modsætning til reglerne i SEL § 11, så har det ingen betydning for reglerne i SEL § 11 B om den kontrollerede gæld overstiger 10 mio.kr. Denne regel forskriver nemlig udelukkende, at det maksimale fradrag for nettofinansieringsudgifter højst må udgøre, hvad der svarer til en fast procentdel af de skattemæssige aktiver i selskabet. Disse regler træder dog først i kraft, når en bundgrænse for nettofinansieringsudgifterne overskrides.

⁴⁶ www.tdc.dk - Den senior sikrede gæld udgjorde i februar 2011 ca. EUR 2,4 mia., jf. fondsbørsmeddelelse om refinansiering

⁴⁷ Se specifikke beregninger i bilag 5 – eksemplet er i dette afsnit kun vist i hovedtal. Beregningerne er lavet på baggrund af Nordic Telephone Company ApS' årsrapport 2009, da dette selskab var moderselskab i koncernen i 2009.

Det er præcis denne paragraf, som TDC har været og forsat vil være påvirket af, da TDC i forlængelse af kapitalfondenes overtagelse fik overflyttet store finansieringsudgifter til selskabet som følge af en "debt-push-down". Derfor har TDC i årene siden overtagelsen haft nettofinansieringsudgifter som langt har overskredet bundgrænsen. Når man kigger på historikken bag reglerne, så er det naturligt at forestille sig, at reglerne i SEL § 11 B har betydning for TDC, da netop kapitalfondenes overtagelse var en af bevæggrundene for reglerne.

Nedenfor et vist et eksempel i korte træk på TDC's regnskab tal for relevante poster i regnskabsåret 2009, som med al tydelighed viser, at TDC er omfattet af SEL § 11 B.

I beregningseksemplet i afsnit 6.3. kan man se, at de skattemæssige aktiver udgør en samlet sum på 16.085 mio.kr., mens nettofinansieringsudgifterne udfør en omkostning på 2.882 mio.kr. Når de skattemæssige aktiver ganges med standardrenten for at finde frem til, hvor store nettofinansieringsudgifter selskab kan få fradrag for, så bliver det opgjort til en sum på 1.046 mio.kr. Dermed er konklusionen, at TDC koncernens nettofinansieringsudgifter er for høje i forhold reglerne i SEL § 11 B.

Overfor er tallene kun vist i uddrag, mens der henvises til afsnit 6.3. for nærmere beregninger, som fører til konklusionen af, at TDC er omfattet af reglerne. I afsnit 6.3. er det udarbejdet et beregningseksempel, som viser betydningen for TDC koncernen i 2009, samt efterfølgende hvilke forhold, der ligger til grund for beregningen. Der henvises derfor til dette afsnit for yderligere forklaring for, hvorfor reglerne rammer TDC.

6.2.3. Hvilken betydning har SEL § 11 C EBIT reglen for TDC

Ofte skal reglerne i SEL § 11 C om EBIT reglen ses i forlængelse af reglerne i SEL § 11 B, da beregningerne vedrørende EBIT reglen påvirkes af, i hvilket omfang et selskab er omfattet af SEL § 11 B.

Som tidligere beskrevet foreskriver reglerne, at et selskabs EBIT indkomst højst må reduceres med 80 % som følge af nettofinansieringsudgifter. Dermed vil mindst 20 % af EBIT indkomsten være til beskatning.

Nedenfor er der udarbejdet et eksempel⁴⁸, som viser, i hvilket omfang TDC lever op til reglerne om, at der skal være mindst 20 % af EBIT indkomsten til beskatning.

I hovedtræk viser beregningen af selskabets EBIT indkomst udgjorde for indkomståret 2009 et beløb på 5.510 mio.kr. De samlede finansielle poster udgjorde en samlede omkostning på 3.143 mio.kr. Dermed reduceres selskabets EBIT indkomst for indkomståret 2009 med 57,0 % som følge af

⁴⁸ Se specifikke beregninger i uddrag i bilag 6

nettofinansieringsudgifter. Konklusionen må derfor være, at SEL § 11 C på nuværende tidspunkt ikke har haft noget betydning for TDC som koncern, da reduktionen ligger indenfor grænsen på 80 %.

6.3. Beregningseksempel af betydningen af SEL § 11 B for TDC

I dette afsnit er det hensigten at beregne konsekvenserne med udgangspunkt i årsrapporterne for de to selskaber, der i 2009 er de eneste eksisterende selskaber i den selskabskonstruktion, som er beskrevet i afsnit 6.1.1. Beregningseksemplet bliver udelukkende baseret på årsrapporterne for 2009⁴⁹.

6.3.1. Eksempel på beregning af fradragsbegrænsning for TDC koncernen i 2009

Resultatopgørelsen og balancen for selskaberne er gengivet i bilag 3 på side 87. Disse har dannet grundlag for at analysere, hvilke omkostninger, der er medregnet som nettofinansieringsudgifter, samt hvilke regnskabsposter, der er anvendt til opgørelsen af de skattemæssige aktiver, som danner grundlag for at beregne, hvor stort et rentefradrag, TDC kan fratække i indkomståret 2009, samt hvor meget fradragsretten beskæres. Nedenfor i figur 6.2. fremgår beregningselskabet for TDC selskaberne⁵⁰:

Beregning af fradragsbegrænsningen, jf SEL § 11 B:

Nettofinansieringsudgifter:

1. Renteindtægter/udgifter	-2.749
2. Provisioner og lign.	-
3. Gevinst og tab på fordringer mm.	-68
4. Beregnet finan.omk leasing	-56
5. Skattepligtig fortj/tab salg af aktier	-9
	-2.882

Skattemæssige aktiver:

1. Afskrivningsberettigede aktiver	14.428
2. Ikke afskrivningsberettigede aktiver	-
3. Finansielt leasede aktiver	116
4. Nettoværdi debitor/kreditor	1.541
5. Tidligere års fremførbare underskud	-
6. 20 % af aktiernes værdi	-
	16.085

Fradragsværdien (6,5%)

1.046

Fradragsberegning jf. ovenstående beregning af nettofinansieringsudgifter, samt opgørelse af de skattemæssige aktiver

NF-udgifter	-2.882
Tilladt fradrag (6,5% af aktiverne)	1.046
Ej fradragsberettigede NF-udgifter	-1.837
Skatteværdi af fradragsbegrænsning	-459

Figur 6.2.: Beregningseksempel baseret på 2009 årsrapporterne⁵¹

⁴⁹ Betydningen for regnskabsårene 2007, 2008 og 2010 bliver gennemgået i afsnit 8.3.4.

⁵⁰ Tallene er baseret på baggrund af årsrapporterne i selskaberne: TDC A/S, CVR-nr. 14773908 samt Nordic Telephone Company Administration ApS, CVR-nr. 29176396. I begge selskaber er anvendt moderselskabsregnskabet.

⁵¹ De enkelte regnskabsposter der indgår i beregningerne er udvalgt på baggrund af kapital 3.4. og 3.5. i Bogen Selskabers renter af Kim Wind Andersen

Baseret på de oplysninger, der er tilgængelige i årsrapporterne og med de usikkerheder, der har været i forbindelse med, hvilke regnskabsposter, der skal indgå i beregningen (se mere i afsnit 6.4. hvor usikkerhederne gennemgås), så kan man drage den konklusion, at TDC selskaberne i 2009 har betalt 459 mio.kr. mere i skat, end hvis disse regler aldrig havde eksisteret. Dermed må man sige at den økonomiske konsekvens har haft en anseelig størrelse. Men det har naturligvis også været hensigten med reglerne.

6.3.2. Hvad begrænser fradraget i TDC koncernens regnskaber

Hvis man i forbindelse med beregningen ovenfor skal prøve at analysere sig frem til, hvilke poster, der stor betydning for at fradragsbegrænsningen kommer op på det niveau, som man trods alt må sige, at 459 mio.kr. indenfor et regnskabsår, er, så må konklusionen være at det primært er de store renteudgifter, som har haft betydning for at TDC koncernen udsættes for en begrænsning af fradragsretten i den størrelsesorden, der her er tale om.

Hvad er så årsagen til dette forhold? Man kan jo sige, at såfremt de store lån havde været anvendt til at investerer i driftsmidler, så er hensigten med reglerne, at der således bliver fradrag for stort set alle renteomkostninger. Her skal ses bort eventuelle forskelle mellem hvor stor en procentdel, der kan medregnes af aktiverne mod størrelsen på lånerenten, som er mulig for selskaberne at opnå på det frie marked. Dette forhold behandles mere indgående i afsnit 6.6.2.

Når man kigger på hvorfor fradragsbegrænsningen bliver af en anseelig størrelse for TDC koncernen, så kan en stor del af årsagen ligge i, at TDC eksempelvis opkøber konkurrerende selskaber, som eksempelvis mobilselskabet M1. Det specielle ved sådanne opkøb er, at hovedparten af værdien af et sådan selskab ikke består af driftsmidler, men snarere består af den værdi overtagelsen af kunderne har for TDC koncernen. Derfor oplever man ofte, at TDC må betale "overpris" for sådanne selskaber.

6.3.3. Uafklarede forhold i forbindelse med beregningen

Det har helt naturligt givet en del udfordringer at forsøge at beregne de økonomiske konsekvenser for TDC, da udgangspunktet har været at anvende årsrapporterne som grundlag for beregningerne.

Derfor vil der være en række forhold, hvor det ikke klart fremgår af årsrapporten, hvorledes disse poster skal medregnes i beregningen af fradragsbegrænsningen. Derfor er beregningen i afsnit 6.3.1. udelukkende et eksempel på, hvordan beregningen kunne se ud, hvis alle uklarheder havde resulteret i nævnte beregning.

I afsnit 6.4. vil alle poster som indgår i beregningen blive gennemgået for at klarlægge, hvordan beregningen har fundet sted. I den forbindelse vil de enkelte poster i beregningen blive analyseret, således

der kan skabes et overblik over hvilke usikkerheder, der findes i beregningen, når årsrapporterne danner grundlaget for beregningen.

6.3.4. Økonomiske konsekvenser for TDC i perioden 2006 – 2010

Inden de nævnte usikkerheder, som er forbundet med beregningen af fradragsbegrænsningen for 2009, analyseres, så vil den samlede økonomiske effekt af reglerne blive beregnet for den periode, hvor reglerne har eksisteret.

I årsrapporterne oplyses den effektive skatteprocent, når der er taget hensyn til de relevante reguleringer i skatten, som selskaberne har foretaget i skatteberegningen. I den forbindelse har det været muligt at beregne, hvor stor økonomisk effekt reglerne i SEL § 11 B om begrænsning af rentefradragsretten har haft for TDC koncernen⁵².

Som det kan ses af nedenstående tabel er udregningen af de samlede økonomiske konsekvenser for TDC selskaberne baseret på forskellige selskabers årsrapporter. Udgangspunktet for beregningen er taget i koncernregnskabet for det øverste selskab i den danske del af selskabsstrukturen. I 2007 og 2008 er det selskabet, NTC Investment ApS., der har været koncernselskab. I 2009 er det NTC administration ApS., mens det i 2010 har været TDC A/S, der har udarbejdet koncernregnskab.

Beregning af den samlede økonomiske effekt af SEL § 11 B for perioden 2007 - 2010:

(alle tal er i mio.kr.)

År Koncernselskab	Resultat før skat	Årets skat	Procentmæssig betydning af SEL § 11 B Fradragsbegrænsning	
2007 NTC Investment ApS	-812	704	-49,6%	402,75
2008 NTC Investment ApS	-853	-1.237	45,6%	-388,97
2009 NTC Administration ApS	2.443	-1.061	18,1%	442,18
2010 TDC A/S	2.586	-782	2,6%	67,24
			Samlet fradragsbegrænsning 2007 - 2010	523,20

Figur 6.3. Beregning af den økonomiske effekt af reglerne for fradragsbegrænsning⁵³

Som det fremgår af figur 6.3. udgør den samlede økonomiske effekt for TDC selskaberne et tab af fradragsret svarende til 523,2 mio.kr. for perioden 2007 – 2010⁵⁴. Når tallene analyseres ser det ud til at der er en tydelig tendens til at fradragsbegrænsningen falder. I 2010 udgør denne kun 2,6 % af årets resultat eller et beløb på 67,24 mio.kr. i modsætning til 2009, hvor beløbet udgjorde 442,18 mio.kr.

⁵² I dette tilfælde er TDC koncernen lig de sambeskattede selskaber med NTCA som moderselskab i 2009.

⁵³ Egen tilvirkning af fradragsbegrænsningen. Udgangspunktet er taget i årsrapporterne: NTC Investment ApS 2008, NTC Administration ApS 2009 samt TDC A/S 2010.

⁵⁴ Påvirkningen i 2011 indgår ikke i beregningen, da den endelige effekt først opgøres ved udgangen af et regnskabsår.

I forbindelse med beregningen af fradragsbegrænsningen for 2009⁵⁵ har det derfor vist sig, at det reelle tab af fradragsret udgør ca. 17 mio.kr. mindre end udfaldet af beregningen. Dette skyldes naturligvis i vid udstrækning de usikkerheder, der har været ved at analysere resultatet på baggrund af årsrapporterne uden adgang til virksomhedernes interne regnskaber. Usikkerhederne behandles som i afsnit 6.4.

Eventuelle usikkerheder, der kan være forbundet med at tage tal og procentsatser direkte fra selskabernes årsrapporter, kan være meget svære at opgøre. Det fremgår eksempelvis ikke af årsrapporterne i hvilket omfang udenlandske datterselskaber indgår i resultaterne. Disse usikkerheder behandles ikke udover i det omfang, de måtte indgå i forbindelse med beregningseksemplet i afsnit 6.3.1.

6.4. Uafklarede forhold i beregningen af fradragsbegrænsningen

Det har helt naturligt givet en del udfordringer at forsøge at beregne de økonomiske konsekvenser for TDC, da udgangspunktet har været at anvende årsrapporterne som grundlag for beregningerne.

Derfor vil der være en række forhold, hvor det ikke klart fremgår af årsrapporten, hvorledes disse poster skal medregnes i beregningen af fradragsbegrænsningen. Derfor er beregningen i afsnit 6.3.1. udelukkende et eksempel på, hvordan beregningen kunne se ud, hvis alle uklarheder havde resulteret i nævnte beregning.

Derfor vil alle poster som indgår i beregningen blive gennemgået for at klarlægge, hvordan beregningen har fundet sted. I den forbindelse vil de enkelte poster i beregningen blive analyseret, således der kan skabes et overblik over hvilke usikkerheder, der findes i beregningen, når årsrapporterne danner grundlaget for beregningen.

I afsnit 6.4.1. gennemgås de forskellige relevante forhold vedrørende de 5 områder, der indgår i beregningen af nettofinansieringsudgifterne. Hvilke regnskabsposter, der er medregnet i eksemplet i afsnit 6.3.1., samt hvilke forhold har besværliggjort beregningen behandles samtidig.

I forlængelse heraf vil der i afsnit 6.4.2. blive gennemgået de 6 områder, som i beregningen er relevante i forhold til opgørelsen af de skattemæssige aktiver i selskabet. Specielt i forbindelse med opgørelsen af de skattemæssige aktiver findes der en række usikkerheder, som vil blive analyseret, samt beskrevet hvordan disse er medregnet i opgørelsen af fradragsbegrænsningen.

⁵⁵ Se afsnit 6.3.1.

6.4.1. Opgørelsen nettofinansieringsudgifterne

I dette afsnit vil alle de forhold, der bliver indregnet i opgørelsen af fradragsbegrænsningen, jf. beregningen i afsnit 6.3.1. blive gennemgået med henblik på at skabe et overblik over hvilke regnskabsposter fra årsrapporterne, som indgår i beregningen. Herudover vil de usikkerheder, der opstår som følge af, at analysen baseres på årsrapporterne, og at der har i den forbindelse ikke været adgang til at gennemgå selskabernes interne regnskaber.

Nedenfor fremgår de 5 områder, der indgår i opgørelsen af nettofinansieringsudgifterne⁵⁶:

1. Renteindtægter/renteudgifter

Som den første regnskabspost indregnes selskabernes renteindtægter og renteudgifter. Indregningen af disse poster har ikke givet de største udfordringer, da posterne fremgår tydeligt af noterne i begge selskaber. I TDC findes renteindtægterne i note 8, hvor alm. renteindtægter såvel som fra tilknyttede virksomheder indgår. Renteudgifterne fremgår af note 9, hvor der ses bort fra tab ved frasalg af dattervirksomheder. I NTCA findes tallene i note 5 + 6.

Samlet er der indregnet en omkostning svarende til 2.749 mio.kr. i de to selskaber.

Den eneste usikkerhed, der er ved opgørelsen, er, at det ikke med sikkerhed kan konkluderes, om eventuelle renteindtægter eller udgifter i forbindelse med varedebitorer eller kreditorer, er indregnet i de nævnte noter. Disse beløb skal nemlig ikke medregnes i denne opgørelse.

2. Provisioner eller lignende

Under dette punkt indgår provisioner, der er fradragsberettigede efter LL § 8, stk. 3. Der fremgår ikke oplysninger af årsrapporterne ang. provisioner, som burde medregnes. Derfor indgår der ikke provisioner i opgørelsen af nettofinansieringsudgifterne i de to selskaber.

3. Gevinst eller tab på fordringer mm.

I dette punkt indgår gevinster og tab på fordringer, gæld og finansielle kontrakter, som er omfattet af KGL.

I NTCA er der indregnes en omkostning på 68 mio.kr., som består af dagsværdireguleringer og valutakursreguleringer.⁵⁷ Det har ikke været muligt at opgøre om TDC har haft gevinster eller tab på fordringer mm., hvorfor der ikke er medregnet beløb for TDC.

⁵⁶ Kilde: Kim Wind Andersen – Selskabers renter, kapital 3.4.

Det er usikkert om alle 68 mio.kr. vedrører forhold, som vedrører gevinst og tab i henhold til reglerne i KGL. Men i beregningseksemplet, se afsnit 6.3.1., er alle 68 mio.kr. medregnet.

4. Beregnede finansielle omkostninger ved finansiell leasing

Under dette punkt medregnes beregnede finansieringsudgifter/indtægter vedrørende finansiell leasing, jf. reglerne i IAS 17.

I NTCA indgår der ikke finansiell leasing, hvorfor der ikke er indregnet finansieringsomkostninger for dette selskab.

I TDC indgår der i noterne 12 + 21 oplysninger om finansiell leasing. Det er forbundet med stor usikkerhed at forsøge at beregne finansieringsomkostningerne i forbindelse med finansiell leasing uden at kende de eksakte renteværdier, som er aftalt i leasingkontrakterne.

Derfor har følgende beregning, der som nævnt er behæftiget med stor usikkerhed, dannet grundlag for det beløb, der indgår i opgørelsen af nettofinansieringsudgifterne.

Jf. note 21 i TDC årsrapport udgør forpligtigelsen vedrørende finansiell leasing pr. 31/12 2008 383 mio.kr. i minimumsydelser. Herfra er den regnskabsmæssige værdi af de finansielt leasede aktiver fratrukket. Den udgør, jf. note 12, 172 mio.kr.

Den resterende del må vedrøre renteudgifterne og kan derfor opgøres til 211 mio.kr. som dækker hele leasingperioden. For at opgøre den del der vedrører 2009 er andelen af renten beregnet forholdsmæssig jf. fordelingen i note 21. Samlet forpligtigelse udgjorde 383 mio.kr., mens betalingen for det første år udgjorde 102 mio.kr. Derfor medregnes en 102/383 del af renteudgifter på de 212 mio.kr., hvilket beløber sig til i alt 56 mio.kr. for indkomståret 2009.

Det er naturligvis en meget simpel omregning af renteomkostningerne, som medfører stor usikkerhed for rigtigheden af beløbet. Det er dog fundet af så stor betydning for beregningen af fradragsbegrænsningen, at beløbet indgår i beregningen på trods af usikkerheden.

⁵⁷ Årsrapport 2009 for NTCA ApS. – resultatopgørelsen for moderselskabet.

5. Skattepligtig fortjeneste eller tab ved afståelse af aktier

De sidste punkt der indgår i beregningen af nettofinansieringsudgifterne vedrører en eventuel skattepligtig fortjeneste/tab ved afståelse af aktier, jf. ABL, samt evt. skattepligtige udbytter.

Af NTCA's årsrapport fremgår der ingen oplysninger om tab eller gevinst i forbindelse med afståelse af aktier, og derfor er der ikke indregnet noget i forbindelse med dette selskab.

I TDC's årsrapport fremgår det af note 9, at selskabet har haft et tab ved frasalg af dattervirksomheder, som udgør 9 mio.kr. Der findes dog ingen oplysninger om tabet har forbindelse med salg af aktier, og det er derfor forbundet med usikkerhed at indregne dette beløb.

På trods af usikkerheden er beløbet indregnet i beregningen af nettofinansieringsudgifterne, da det til trods for usikkerheden fremgår tydeligt, at tabet vedrører frasalg af dattervirksomhed, og derfor kan udgiften vedrøre tab på aktier.

Når ovennævnte usikkerhed er gennemgået, så er det for at slå fast, at beregningen i afsnit 6.3.1. ikke er den endegyldige sandhed, mens blot skal ses som et eksempel på en beregning af fradragsbegrænsningen, som den kunne se ud, hvis nævnte usikkerheder ikke eksisterede.

Derfor kan det konkluderes, at når der ses bort fra ovenstående usikkerheder, så udgør TDC selskabernes nettofinansieringsudgifter i 2009 et beløb svarende til 2.882 mio.kr.

6.4.2. Opgørelsen af de skattemæssige aktiver

På samme måde som i ovenstående afsnit indgår der forskellige regnskabsposter i forbindelse med opgørelsen af de skattemæssige aktiver i selskaberne. De 6 regnskabsposter, der, jf. beregningen i afsnit 8.3.1., indgår i opgørelsen vil blive gennemgået herunder, og der vil på samme måde som ovenfor være en gennemgang af de usikkerheder, der er i forbindelse med opgørelsen.

Nedenstående regnskabsposter indgår i opgørelsen af de skattemæssige aktiver⁵⁸:

1. Afskrivningsberettigede aktiver

De afskrivningsberettigede aktiver indgår i beregningen med bogført værdi ved udgangen af regnskabsåret. Det betyder, at det er efter akkumulerede afskrivninger værdien opgøres.

⁵⁸ Kilde: Kim Wind Andersen – Selskabers renter – kapitel 3.5.

I NTCA er selskabets eneste aktiv kapitalandelene i datterselskaber (aktierne i TDC), hvorfor disse aktiver ikke skal medregnes i beregningen.

I TDC er værdien af de materielle aktiver⁵⁹ med udgangen af regnskabsåret opgjort til 12.177 mio.kr. Denne værdi medtages i beregningen af de skattemæssige aktiver, dog fratrukket værdien af beholdninger af anlægsmateriel og materielle aktiver under opførelse, da disse indregnes under punkt 4 i forbindelse med opgørelsen af nettoværdien af debitorer og kreditorer. Dermed medregnes kun 11.596 mio.kr. Denne værdi er dog den regnskabsmæssige værdi udregnet på baggrund af årsrapporten.

Da det er skattemæssige værdier, der skal indgå i beregningerne må der tages højde for den del af den udskudte skat der vedrører de materielle anlægsaktiver.

Derfor medregnes værdien af den del af de udskudte skatteaktiver, der⁶⁰ vedrører de materielle aktiver, og den er opgjort til 708 mio.kr.

For at finde frem til den værdi, som skal indgå i beregningen, så skal de 708 mio.kr. / 0,25 (skatteprocenten) for at finde værdien af de materielle anlægsaktiver før skat. Dette beløb bliver derfor 2.832 mio.kr. ($708 * 0,25$).

Samlet indregnes der i henhold til ovenstående beregninger en værdi for afskrivningsberettigede aktiver på 14.428 mio.kr. I årsrapporterne indgår beløbene til regnskabsmæssige værdi og selvom en del af den udskudte skat medregnes, så vil der være indbygget en usikkerhed i, at beløbene burde medregnes i beregningen til skattemæssig værdi.

Den største usikkerhed i beregningen af de afskrivningsberettigede aktiver findes i forbindelse med grunde og bygninger. I beregningen i afsnit 6.3.1. er alle materielle aktiver medregnet, selvom værdien for grunden burde have været udskilt, da den hører hjemme i kategorien ikke afskrivningsberettigede aktiver.

Baseret på oplysningerne i årsrapporten er det ikke muligt at adskille værdien af grunde og bygninger, hvorefter disse burde fordeles mellem afskrivningsberettigede og ikke afskrivningsberettigede aktiver. Samlet set har ovennævnte usikkerhed ingen reel betydning, da værdien i stedet skulle være medregnet i ikke afskrivningsberettigede aktiver.

⁵⁹ Findes i note 12 i årsrapporten for 2009 – side 206

⁶⁰ Findes i note 10 i årsrapporten for 2009 – side 204

2. Ikke afskrivningsberettigede aktiver

Under ikke afskrivningsberettigede indgår som nævnt ovenfor normalt værdien af grunden, men er som nævnt ikke medtaget under dette punkt.

Herudover skal eksempelvis tilkøbt goodwill medregnes, mens internt oparbejdet goodwill ikke skal indgå i beregningsgrundlaget. På samme måde vil værdien af kundeforhold, varemærker samt rettigheder ikke skulle medregnes, når dette er internt oparbejdet.

I beregningen i afsnit 6.3.1. er der ikke indregnet en værdi for ikke afskrivningsberettigede aktiver. Dette skyldes dels forholdet omkring værdien af grunden som nævnt ovenfor, dels den usikkerhed, der findes i adskillelsen af, hvor stor en værdi tilkøbt contra internt oparbejdet goodwill, rettigheder mm. udgør.

I praksis burde en del af værdien af de immaterielle aktiver indregnes, da TDC historisk har opkøbt en del forskellige selskaber, og der må derfor være en del af selskabets goodwill mm., der kan blive betragtet som tilkøbt. Dog vil den merpris, der ofte betales i forhold til den reelle værdi blive betragtet som koncern goodwill og skal derfor ikke medregnes i beregningen.

Yderligere skal det fastslås, at der er tale om to forskellige type af opkøb, når et selskab eksempelvis opkøber konkurrenter eller lignende. Der er forskel på om det er hele selskabet eller om det udelukkende er navnet, der overtages i forbindelse med transaktionen. Hvis hele selskabet opkøbes indgår dette eksempelvis på lige fod i koncernen med øvrige selskaber, og det vil derfor ikke være optaget i regnskabet som goodwill. Derimod skal købet optages som goodwill, såfremt det kun er navnet eller brand'et, der opkøbes.

3. Finansielt leasede aktiver

I forbindelse med opgørelsen af de skattemæssige aktiver i selskaberne, skal den regnskabsmæssige værdi af et finansielt leaset aktiv indregnes hos leasingtageren, da dette anses for at være et aktiv, som er i leasingtagerens besiddelse.

Finansielle leasing aktiver opgøres i henhold til reglerne i de internationale regnskabsstandarder, i dette tilfælde er der tale om IAS 17.

I NTCA findes der ingen leasede aktiver, hvor dette selskab ikke indregner finansiell leasing i opgørelsen af fradragsbegrænsningen.

I TDC indregnes den regnskabsmæssige værdi af den finansielle leasing⁶¹, som er opgjort til en værdi på 116 mio.kr.

Den største usikkerhed i forbindelse med indregningen af finansiel leasing ligger sandsynligvis i renteberegningen, som hører hjemme under opgørelsen af nettofinansieringsudgifterne, se afsnit 6.4.1. under punkt 4. Den regnskabsmæssige værdi fremgår netop af årsrapporten, så derfor må den formodes at være indregnes korrekt.

4. Nettoværdi af debitorer og kreditorer mm.

Indregningen af nettoværdien af debitorer/kreditorer skal være til den skattemæssige værdi. I opgørelsen skal også indgå varelagre samt eventuelt igangværende arbejder.

I NTCA indgår der ikke så mange poster i denne opgørelse, så den burde være forholdsvis simpel at udføre beregningen på. Der indregnes⁶² 2 mio.kr. som tilgodehavender hos debitorer, mens leverandørgælden kan opgøres til 207 mio.kr. Samlet indgår derfor – 205 mio.kr. som nettoværdi af debitorer og kreditorer vedrørende NTCA.

I forbindelse med opgørelsen af værdien for TDC, så bliver opgaven straks lidt mere kompliceret. Der indgår flere forskellige regnskabsposter i beregningen vedrørende TDC. Første beløb som indgår i beregningen er tilgodehavender fra salg⁶³, som udgør en værdi på 3.335 mio.kr. Herefter modregnes værdien af kreditorerne⁶⁴, som udgør et beløb på – 2.520 mio.kr. Dermed udgør summen af debitorer og kreditorer en værdi på 815 mio.kr.

Men som allerede nævnt ovenfor indgår der tillige værdien af varelagre og igangværende arbejder. I TDC findes der to forskellige typer varelagre⁶⁵, som samlet udgør en værdi på 517 mio.kr. (125 mio.kr. varebeholdninger + 392 mio.kr. beholdninger anlægsmateriel).

Igangværende arbejder⁶⁶ skal medregnes til en værdi af 414 mio.kr.

⁶¹ Findes i årsrapporten for 2009 – note 12 materielle aktiver – side 206.

⁶² Findes i årsrapporten for 2009 – note 9 tilgodehavender side 183 og note 13 leverandørgæld side 184.

⁶³ Findes i årsrapporten for 2009 – note 16 side 209

⁶⁴ Findes i årsrapporten for 2009 – note 24 side 213

⁶⁵ Findes i årsrapporten for 2009 – note 18 varebeholdninger side 210, samt note 12 ”beholdning af anlægsmateriel” side 206

⁶⁶ Findes i årsrapporten for 2009 – note 12 ”materielle aktiver under opførelse” side 206

Totalt set betyder det, at der under dette punkt medregnes en værdi på 1.541 mio.kr.

Usikkerheden i forbindelse med opgørelsen af nettoværdien af debitorer og kreditorer er forbundet med om beløbsstørrelserne, som er indregnet korrekt, eller om de på nogle områder skal opsplittes mellem indregning her eller under de afskrivningsberettigede aktiver.

Men ud fra et samlet billede gør det ikke den store forskel om beløbet indregnes under afskrivningsberettigede aktiver eller som nettoværdi under dette punkt. Der er dog den forskel, at varelagerne er indregnet før afskrivninger.

5. Tidligere års fremførselsbare underskud

I beregningen af fradragsbegrænsningen indgår der mulighed for at fratække eventuelle tidligere års fremførselsbare underskud.

Der forligger ikke oplysninger, der indikerer, at selskaberne i TDC koncernen har fremførselsbare underskud, men da TDC som koncern har beregnet aktuel skat i årsrapporterne⁶⁷ må det føre til konklusionen, at der ikke har været underskud, som skal/kan fremføres. Til sidst skal opmærksomheden dog henledes på, at der evt. kan være nogle særunderskud i tilkøbte selskaber. Dette vil højst sandsynligt være tilfældet, da eksempelvis selskabet Onfone kørte med underskud⁶⁸, da de blev opkøbt. Oplysninger om størrelse af særunderskud eller hvordan disse håndteres fremgår ikke af årsrapporterne.

Derfor må konklusionen være, at der ikke indregnes noget i forbindelse med opgørelsen af de skattemæssige aktiver. Usikkerheden under dette punkt må vurderes at være meget lille, da TDC som nævnt ovenfor har beregnet aktuel skat i årsrapporterne.

6. 20 % af aktierne i ikke sambeskattede koncernforbundne selskaber

Ved opgørelsen af renteloftsaktiverne er der også mulighed for at indregne 20 % pro anno af aktiernes anskaffelsværdi i ikke sambeskattede men koncernforbundne selskaber. Da alle selskaberne i TDC koncernen inkl. de selskaber⁶⁹, der blev oprettet i forbindelse med kapitalfondenes overtagelse af TDC., er sambeskattede, så vil der ikke være tale om at medregnes værdier af datterselskaber under dette punkt. Det vurderes, at der ikke eksisterer en reel usikkerhed på dette område.

⁶⁷ Der er beregnet aktuel skat i årsrapporterne i såvel 2007, 2008, 2009 som i 2010.

⁶⁸ Oplysningerne stammer fra Onfone's årsrapport for 2010.

⁶⁹ Her er der tale om NTC selskaberne.

6.5. Generelle usikkerheder ved beregningen af fradragsbegrænsningen

Udover de allerede beskrevne usikkerheder, der alle er direkte relateret til de enkelte punkter i opgørelsen af hhv. nettofinansieringsudgifterne og de skattemæssige aktiver, så er det vigtigt at gøre opmærksom på, at der også ligger en latent usikkerhed i forbindelse med de udenlandske datterselskaber, som TDC har ejerskab af på tidspunktet indkomstårets ophør.

Der er tale om 5 selskaber⁷⁰, som alle ejes 100 %. Disse selskaber skal reelt ikke medregnes i opgørelsen af hverken nettofinansieringsudgifterne eller de skattemæssige aktiver. Der fremgår dog ikke oplysninger af årsrapporterne, som kan medvirke til at opsplitte de økonomiske oplysninger, således beregningen af fradragsbegrænsningen kan ske uden de udenlandske datterselskaber.

6.6. Specielle forhold i forhold til regelsættet

Dette afsnit har til formål, at beskrive nogle af de områder, der set med et selskabs øjne kan virke uhensigtsmæssige. Det kan eksempelvis være nogle forhold, der gør at reglerne ikke virker efter samme princip afhængig af om der er positiv eller negativ fortegn foran nogle udvalgte poster i regnskabet.

Der kan desuden være tale om nogle uhensigtsmæssigheder i den måde, hvorpå regnskabsdata skal brydes op for at indgå i en eventuel beregning af begrænsning af rentefradragsretten.

6.6.1. Skattemæssig contra regnskabsmæssig værdi af aktiverne

Ved opgørelsen af den skattemæssige værdi af selskabets aktiver, så skal tages højde for at afskrivningssatserne er forskellige, når der tales om hhv. skattemæssige og regnskabsmæssige afskrivninger.

De skattemæssige afskrivninger opgøres ved hjælp af saldoafskrivning af aktivernes saldo værdi med en procentsats på op til 25 %, jf. AL § 5, stk. 3. Saldoværdien opgøres til kontantværdi primo året med tillæg af anskaffelsessummer og fradrag for salgssummer.

Når man kigger på afskrivningshorisonter på TDC's aktivmasse, så afskrives en meget stor del af aktiverne over 20 år. Størstedel af nettet, hvori alle typer af kabler i jorden eksempelvis indgår, afskrives med denne horisont. TDC er naturligvis også i besiddelse af aktiver, som afskrives over hhv. 3, 5 og 10 år, samt enkelt aktiver som afskrives over andre periodelængder.

Dette betyder, at der opstår en forskel imellem den regnskabsmæssige værdi af aktiverne, som oplyses i regnskabet og de skattemæssige værdier opgjort efter saldometoden med op til 25 % i afskrivning.

⁷⁰ Kilde: Årsrapport 2009 for TDC – note 13 side 208

Denne forskel betyder, at selskabet opbygger en udskudt skattepost, som giver selskabet nogle muligheder for enten at investere flere penge i driftsmidler eller anvende den lavere skattebetaling til at nedbringe gælden i selskabet, således risikoen for at blive ramt af renteloftet bliver reduceret.

Denne udskudte skat indregnes ikke i beregningen af skatteloftet i SEL § 11 B, hvilket betyder, at opgørelsen af renteloftet baseret på baggrund af årsrapporterne er vanskeliggjort. Men samtidig må det vurderes at være en fordel for virksomheden, at de kan vente med en del af skattebetalingen, men omvendt bliver de skattemæssige værdier af aktiverne anvendt i beregningen af renteloftet.

6.6.2. Finansieringsstrukturen contra standardrenten

Når et selskab ved årets afslutning skal opgøre hhv. nettofinansieringsudgifterne og de skattemæssige aktiver, som skal indgå i beregningsgrundlaget, vil det have en vis betydning, i hvilket omfang det er lykkedes at fremskaffe finansiering til en rentesats, som ligger tæt på eller gerne lavere end standardrenten, som blev fastsat på baggrund af 20 børsdag forud for 15.december sidste år.

Da det sandsynligvis kun sjældent vil være tilfældet, så kan forskellen i rentesatserne set med et selskabs øjne være en medvirkende årsag til, at selskabet rammes af reglerne for fradragsbegrænsningen. Kort sagt så vil en stor forskel i rentesatserne kunne betyde en begrænsning af rentefradraget på trods af, at selskabet normalt ville blive betragtet som normalt kapitaliseret udelukkende med driftsaktiver.

6.6.2.1. Fastsættelsen af standardrenten

Standardrenten fastsættes som tidligere nævnt på baggrund af de sidste 20 børsdage forud for den 15.december tillagt 2,5 %, hvorpå renten ligger fast for det kommende år.

Standardrenten, som virksomheden skal anvende til at beregne de skattemæssige aktiver, vil dermed som nævnt ovenfor have afgørende betydning for fradragsretten for renteudgifterne.

Men hvordan kan man så fastsætte en standardrente som får et mere retfærdigt udgangspunkt for virksomhederne som helhed. Den ovennævnte metode er naturligvis valgt for at sikre det bedst mulige løsning, der skal kunne dække alle selskabers behov for en rentesats til at beregne de skattemæssige aktiver.

6.6.2.2. Finansieringsstrukturen generelt

Finansieringsstrukturen i et selskab er som hovedregel sammensat af flere parametre, som har betydning for hvilken type finansiering, et selskab kan opnå.

Herudover vil en del større selskaber, som oftest bliver berørt af reglerne angående renteloftet, være aktive på finansieringsfronten over flere periode. Ofte vil finansieringen være sammensat af lån optaget på forskellige tidspunkter, hvilket også betyder forskellige rentesatser.

For mange store selskabers vedkommende vil det også have en stor betydning, hvilken form for kreditvurdering, selskabet kan opnå.

6.6.2.3. TDC's finansieringsstruktur

I TDC årsrapport⁷¹ fremgår det, at selskab pr. 31.december 2010 havde en samlet gæld på 23,6 mia.kr. Ud af denne gældspost udgør den senior sikrede bankgæld⁷² ca. 17,8 mia.kr. Den resterende del af dækker over obligations- og realkreditgæld samt gæld vedrørende finansiel leasing mm.

Det fremgår ikke oplysninger af årsrapporten for 2010, som indikerer hvilke rentesatser ovenstående gæld er optaget til. Derimod har selskabet i en fondsbørsmeddelelse⁷³ af 15.februar 2011 oplyst, hvordan denne gældspost bliver refinansieret. Mere om dette i nedenstående afsnit 6.6.2.4.

6.6.2.4. Refinansiering af gælden

TDC skal med jævne mellemrum sikre sig mulighed for at refinansiere gælden i selskabet. For at sikre den bedst mulige sammenhæng med reglerne for fradragsbegrænsning, så er det et afgørende spørgsmål om TDC kan refinansiere gælden til en rente som ligger tæt på standardrenten.

Såfremt den rente TDC kan opnå i forbindelse med refinansiering er væsentligt forskellig fra standardrenten, så vil den u hensigtsmæssighed, som beskrevet ovenfor blive mere og mere tydelig.

I februar 2011 oplyser TDC, at den resterende senior sikret bankgæld bliver indfriet efter, at selskabet har gennemført en refinansiering af gælden med udstedelsen af usikrede obligationer svarende til en værdi på 2,25 mia. EUR. Den resterende del af indfrielsen sker med anvendelse af frie likvide midler fra selskabets drift.

I fondsbørsmeddelelsen oplyses det, at den refinansierede gæld er optaget igennem udstedelsen af usikrede obligationer med forskellige rentesatser. Der er to rentesatser på hhv. en kuponrente⁷⁴ på 3,5 %

⁷¹ Årsrapporten for 2010 koncernregnskabet – note 22 side 175.

⁷² www.tdc.dk – Fondsbørsmeddelelser – dateret 15.februar 2011. (det oplyses, at den resterende senior sikret bankgæld svarer til ca. 2,4 mia.EUR)

⁷³ www.tdc.dk – fondsbørsmeddelelse – dateret 15.februar 2011 – Refinansiering af TDC's EUR 2,4 mia. senior sikret bankgæld.

⁷⁴ Det skal fastslås, at der er tale om en kuponrente og ikke den effektive rente, men denne omregning indgår ikke i det emne, som denne afhandling omhandler, og afgrænses derfor til at kuponrenten anvendes som målestok.

og 4,375 % som dækker hovedparten af gælden nemlig 1,6 mia. EUR. De resterende ca. 658 mio. EUR er optaget til en rente på 5,625 %.

Ud af disse rentesatser kan man derfor konkludere, at TDC som koncern ikke ligger langt fra det niveau, som blev fastsat i forbindelse med standardrenten⁷⁵, nemlig 4,5 % for 2011.

En af årsagerne til at TDC er kommet tættere på at kunne refinansiere gælden til en rentesats, som ligger tæt på standardrenten, kan være, at flere kreditvurderingsbureauer ultimo 2010 og primo 2011 har hævet kreditvurderingen⁷⁶ af TDC.

Da selvsamme kreditvurderingsbureauer sænkede kreditvurderingen i forbindelse med kapitalfondenes overtagelse af TDC, så er det nærliggende at forestille sig, at TDC rentesatser for 2011 har været højere end standardrenten. I et eksempel⁷⁷ som omhandler TDC's salg af det schweiziske datterselskab Sunrise fremgår det netop at gælden i datterselskabet var finansieret med ca. 6 % i rente, mens standardrenten i 2010 udgjorde 5 %. Uden med sikkerhed at kunne udlede TDC's samlede rentesats for selskabets samlede finansiering, så kunne noget tyde, at selskabet tilbage i 2010 havde en rentesats som var højere end standardrenten.

Dermed kan det nemt have forekommet, at TDC er blevet ramt af renteloftet selvom en renteudgift kan relateres direkte til investering i driften. Dette kan set med et selskabs øjne betragtes som urimeligt, da hensigten med reglerne næppe har været at stoppe investeringen i driftsaktiviteter i Danmark.

6.6.2.5. Udvikling af måden hvorpå standardrenten fastsættes

Såfremt fastsættelsen af en standardrente skulle målrettes yderligere til de forhold, virksomhederne kan opnå på finansieringsmarkedet, så kunne det måske være en løsning at lave en form for flydende standardrente. Med en flydende standardrente menes i dette tilfælde, at den rentesats, som selskaberne skal bruge til beregningen kunne være lig med den gennemsnitlige rentesats i selskabets finansieringsstruktur. Naturligvis med udgangspunkt i reglerne om armslængdeprincippet, hvor finansieringen skal være opnået på markedsvilkår.

Da det ikke er sikkert, at alle selskaber kan opnå den samme markedsrente, så ville en løsning som ovenstående betyde, at opgørelse vil virke mere retfærdig set med selskabernes øjne.

⁷⁵ Kilde: Ligningsvejledningen pkt. S.I.4.2. Standardrenten.

⁷⁶ Fitch Rating, Standards & Poors samt Moodys har hævet kreditvurderingen hhv. 14/12 og 16/12 2010 samt 20/1 2011, jf. fondsbørsmeddelelser af samme datoer.

⁷⁷ Eksemplet er kun nævnt i dette kapitel. Det behandles yderligere med beregningseksempel i afsnit. 7.1.2.

Alternativt kunne standardrenten blive fastsat den 15. december samme indkomstår, hvori denne skal anvendes. Reelt har ingen virksomheder brug for at kende standardrenten før de skal udarbejde årsrapporten ved indkomstårets slutning⁷⁸.

6.6.3. Muligheder ved kurstab eller gevinst

I henhold til SEL § 11 B, stk. 1 er det muligt at fremføre kurstab i op til 3 år. Dermed kan kurstab, som en virksomhed har haft de seneste 3 indkomstår, fratrækkes i eventuelle kursgevinster.

Kursgevinster indregnes derimod i det indkomstår, hvori de opnås. Der er ikke mulighed for at fremføre kursgevinster til modregning i fremtidige kurstab.

6.6.3.1. Hvorfor er der forskel i muligheden for fremførelse

Men hvordan kan det være at reglerne ikke virker den anden vej rundt. At en eventuel kursgevinst kan fremføres i op til 3 år til modregning i et eventuelt kurstab. Kursgevinster indregnes straks som reglerne fungerer på nuværende tidspunkt.

I visse tilfælde kunne det godt virke u hensigtsmæssigt for et selskab, at eventuelle kurstab skal fremføres, mens kursgevinster skal indregnes straks i stedet for at reglerne var en begge veje.

6.6.4. Globaliseringen – udenlandske investeringer

I forbindelse med den stigende globalisering vil danske selskaber i større udstrækning være nødsaget til at overveje den strategiske mulighed, der ligger i at investere kapital i andre lande. Derfor kan det virke urimeligt at investeringer i aktier i udenlandske selskaber bliver nedtrappet de kommende år. Det sætter de danske selskaber i en svær situation, når de skal afgøre om et investering i udlandet er rentabel.

Det er naturligvis hensigten fra lovgivernes side, at sikre at danske selskaber i så høj grad som muligt investerer i danske arbejdspladser. Og den hensigt er naturligvis forståelig også set i globaliseringens lys, hvor danske arbejdspladser forsvinder til lavindkomst lande.

Samtidig kan det undre at de danske regler blive meget specifikke på danske forhold, især når EU arbejder på en fælles skattebase for selskaber indenfor EU⁷⁹.

⁷⁸ Her ses bort fra de selskaber som har skævt regnskabsår, såfremt rente skal have et fast tidspunkt for fastsættelsen.

⁷⁹ Der er tale om et projekt, der kaldes: CCCTB - The Common Consolidated Corporate Tax Base. Dette emne behandles ikke yderligere i denne afhandling.

7. Mulige løsninger for at minimere konsekvenserne af reglerne

De selskaber, der er berørt af reglerne i SEL §§ 11, 11 B eller 11 C bør løbende gøre sig nogle overvejelser om, hvorvidt de kan foretage sig nogle strategiske handlinger, som kan minimere berøringen med reglerne eller i bedste fald helt fjerne fradragsbegrænsningen.

I visse tilfælde kan det være en strategisk mulighed for at ændre "opsætningen" af selskabet, så man i højere grad har anskaffet materielle anlægsaktiver for fremmedkapitalen frem for eksempelvis kapitalandele i datterselskaber, heriblandt aktieandele i ikke sambeskattede selskaber.

7.1. Generelle løsningsforslag

I de efterfølgende underafsnit vil der blive gennemgået nogle eksempler på, hvordan et selskab kan minimere risikoen for at blive berørt af reglerne om fradragsbegrænsning. Der er naturligvis ikke tale om en udtømmende liste over muligheder for at lave nogle strategiske ændringer i selskaberne, men det skal derfor ses som en "appetizer" for selskaberne i arbejdet med den løbende skatteplanlægning.

7.1.1. Tilpasning af udbyttebetaling

Såfremt et selskab ligger lige på grænsen til at blive berørt af reglerne for tynd kapitalisering kan det være aktuelt at planlægge i hvilket omfang, selskabet skal anvende midler til udbytteudbetaling. I den udstrækning man reducerer udbyttebetalingen vil selskabets egenkapital udgøre en større andel af de samlede passiver, og dermed kan et selskab undgå at blive berørt af SEL § 11 om tynd kapitalisering, hvor en af de vigtigste forudsætninger er forholdet 80/20 mellem fremmedkapital og egenkapital.

Det kan naturligvis møde en vis modstand i aktionærkredsen, at udbyttebetalingen skal reduceres for at sikre at selskabet ikke bliver begrænset i fradragsretten for selskabets renteudgifter.

På samme måde kan et selskab reducere risikoen for at blive begrænset i rentefradraget efter reglerne i SEL § 11 B. Såfremt de midler, der kunne have været anvendt til udbyttebetaling i stedet bliver anvendt til at anskaffe fradragsberettigede anlægsaktiver frem for fremmedkapital finansieret anskaffelse af anlægsaktiver, så vil selskabets nettofinansieringsudgifter blive reduceret specielt set i forhold til værdien af selskabets skattemæssige aktiver, som indgår i beregningen af en eventuel fradragsbegrænsning efter SEL § 11 B.

Det kunne under alle omstændigheder være en fornuftig løsning at lave nogle beregninger på, hvorvidt det bedre kan betale sig at lade kapitalen forblive i selskabet til brug for fremtidige investeringer, eller om det set med aktionærernes øjne er mere rentabelt at få maksimal udbyttebetaling. Dermed kan selskabet sikre generalforsamlingens mulighed for at træffe den bedste løsning for selskabet.

TDC relevans?

For at vurdere i hvilket omfang de ovennævnte løsninger kunne være relevante for TDC som selskab, så skal det fastslås, at TDC ikke har været berørt af reglerne for tynd kapitalisering, og løsningsforslaget til det område er derfor ikke relevant for TDC.

Muligheden for at reducere udbyttebetalingen vil nok ikke være den første løsning for TDC ville vælge, da selskabet som bekendt er ejet af kapitalfonde. Årsagen hertil skal ses i det faktum, at kapitalfonde historisk set optimerer de ejede selskaber over en kort årrække, indenfor hvilken de udnytter muligheden for at opnå maksimal udbyttebetaling for derigennem at maksimere værdien af investeringen.

Set over den periode kapitalfondene har ejet TDC, har udviklingen gået imod at fremskaffe et forbedret cash-flow, hvorefter ejerne har modtaget maksimalt udbytte. Dermed kan konklusionen være set med TDC øjne, at selskabets ejere ikke har ønsket at forsøge at reducere begrænsningen af rentefradraget på bekostning af udbyttebetaling.

7.1.2. Frasalg af aktiviteter

En anden mulighed for at sikre den bedst mulige fordeling af skattemæssige aktiver set i forhold til nettofinansieringsudgifterne i henhold til SEL § 11 B, kan være at kigge på om selskabet er i besiddelse af aktiviteter, som måske ligger i utkanten af selskabets strategi for fremtidige aktiviteter. Dermed kunne det være en overvejelse værd om et frasalg kunne være medvirkende til at nedbringe nettofinansieringsudgifterne, og dermed reducere risikoen for at blive berørt af reglerne for begrænsning af rentefradraget.

Da aktier i ikke sambeskattede datterselskaber indregnes i de skattemæssige aktiver med procentdel⁸⁰ af værdien, så kunne et selskab, som er berørt af reglerne i SEL § 11 B om begrænsning af rentefradraget, overveje at frasælge aktier. Såfremt man anvender provenuet til at nedbringe gælden i selskabet, så vil man uvilkårligt nedbringe risikoen for at blive berørt af fradragsbegrænsningen.

TDC relevans?

Når man kigger tilbage på de 4-5 år, hvor kapitalfondene har ejet TDC, så har selskabet ændret den strategiske tilgang til udelukkende at omfatte den nordiske forretning, naturligvis med stor vægt på det danske marked.

⁸⁰ I 2011 udgør den procentdel, der skal medregnes i de skattemæssige aktiver, 15,0 %. Denne procentsats nedtrappes frem til 2017, hvor man ikke længere kan indregne en del af udenlandske aktier.

Det har haft den betydning, at TDC løbende har frasolgt en del selskaber, som man har haft ejerandele i store dele af Europa. Seneste eksempel på et frasalgt af et udenlandsk datterselskab⁸¹ er frasalget af Sunrise i Schweiz. For at redegøre for betydningen af frasalget af eksempelvis Sunrise er nedenstående regneeksempel udarbejdet for at illustrere den strategiske mulighed.

Hvordan forholdet ml. skattemæssige aktiver og nettofinansieringsudgifter kan forbedres

i mio.kr.

Salg af Sunrise	18.000
Anvendt til udbytte mm.	9.800
Anvendt til at indfri gæld	8.200
Renten på gælden udgør ca.	6,0%
Standardrenten udgør	5,0% (2010 niveau)
Værdien af udenlandske selskaber, der kan indregnes	20,0%
Nettofinansieringsudgifterne reduceres med:	
Renten af den gæld, der blev indfriet	492 (8.200 * 6%)
De skattemæssige aktiver reduceres med:	
Værdien, som aktiverne reduceres med	180 (18.000 * 6,5% * 20%)
Forbedring af forholdet ml. nettofinansieringsudgifterne og de skattemæssige aktiver	312

Figur 7.1. Eksempel på hvad frasalgt kan betyde for evt. fradragsbegrænsning⁸²

Eksemplet viser, at forholdet mellem nettofinansieringsudgifterne og de skattemæssige aktiver igennem gældsindfrielsen bliver forbedret med 312 mio.kr. i forbindelse med salget af Sunrise. Årsagen til forbedringen er naturligvis at TDC's ledelse/ejere valgte at anvende ca. 8,2 mia.kr. af salgssummen⁸³ til at afdrage på gælden i selskabet. Der ligger naturligvis også en gevinst i, at rentesatsen⁸⁴ på gælden i Sunrise var ca. 6 % mens standardrenten i 2010 udgjorde 5 %.

Derfor kan man sige, at denne strategiske mulighed for at reducere risikoen for at få fradraget begrænset i henhold til SEL § 11 B, i stor udstrækning har været anvendt i TDC koncernen⁸⁵.

⁸¹ Kilde: TDC.dk – pressemeddelelser. Pressemeddelelse udsendt 17.09.2010.

⁸² Kilde: Interview med TDC's skatteafdeling (se bilag 4)

⁸³ Kilde: www.tdc.dk – fondsbrørsmeddelelser – dateret 28.oktober 2010 – Tilbagebetaling af DKK 8,2 mia. i seniorgæld.

⁸⁴ Kilde: Oplyst af TDC skatteafdeling i forbindelse med interview – se bilag 4.

⁸⁵ Det har ikke ud fra foreliggende materiale været muligt, at konkludere at TDC ledelse/ejere har anvendt denne strategi netop for at reducere tabet af fradrag. Det er nok mere sandsynligt at strategien med at fokusere på den nordiske forretning er indført for at strømline selskabet til frasalgt ved udløb af kapitalfondenes tidshorisont for ejerskabet.

7.1.3. Effektiviseringer af alle led i selskabet

Det anses for at være helt normal praksis, at når en eller flere kapitalfonde overtager ejerskabet af et selskab, så vil der efterfølgende i ejerskabsperioden være meget stor fokus på at opnå flest mulige effektiviseringer. Dermed kan et selskab optimere selskabets resultat og derigennem også forholdet mellem gæld og egenkapital, som er vigtig i forbindelse med SEL § 11 om tynd kapitalisering. Herudover vil selskabet forbedre sine muligheder for at nedbringe gælden og hermed minimere risikoen for at blive berørt af SEL § 11 B om begrænsning af rentefradragsretten. Tillige vil forholdet mellem den skattepligtige indkomst før nettofinansieringsudgifter (EBIT) og nettofinansieringsudgifterne blive forbedret, således at selskabet reducerer risikoen for at blive omfattet af SEL § 11 C EBIT reglen.

Effektiviseringer kan naturligvis fremføres i mange afskygninger, men ofte vil mere effektive arbejdsgange og bedre udnyttelse af ressourcerne medføre en reduktion i medarbejderstaben. Det medfører at EBIT resultatet forbedres som følge af færre udgifter til personalet. Herudover vil en bedre udnyttelse af ressourcerne i selskabet vil ofte medføre et forbedret resultat.

TDC relevans?

På samme måde som i afsnit 7.1.1. skal relevansen for TDC i forbindelse med at analysere virkningen eventuelle effektiviseringer, så skal det fastslås, at relevansen for dette område kun kan have betydning i relation til SEL § 11 B, da TDC ikke er/har været berørt af de øvrige regler.

Men der kan ikke være megen tvivl om at dette område har haft en endog meget stor relevans for et selskab som TDC. I gennem den periode, hvor kapitalfondene har haft ejerskabet af TDC, er der gennemført flere runder med personalereduktioner, som følge af effektivisering af forretningsgangene.

TDC havde med udgangen af 2007 ca. 13.939 fuldtidsstillinger⁸⁶, mens der med udgangen af 2010 var 10.423 fuldtidsstillinger. Den store reduktion i medarbejderstaben har helt naturligt nedbragt de samlede personaleomkostninger i selskabet. Ultimativt har dette betydet en forbedring af indtjeningsniveauet (forbedret EBITDA), hvilket har givet ledelsen muligheden for at afdrage mere/hurtigere på gælden. Dette ville i så fald forbedre forholdet mellem nettofinansieringsudgifterne og de skattemæssige aktiver, hvilket i den sidste ende ville reducere risikoen for at blive påvirket af SEL § 11 B⁸⁷.

⁸⁶ Kilde: www.tdc.dk – regnskabsmeddelelse for 4.kvartal 2010

⁸⁷ Det fremgår ikke af TDC årsrapporter om det forbedrede resultat har været anvendt til at afdrage på gælden, men der kan ikke være tvivl om, at kapitalfondenes mission med effektiviseringerne har været at forbedre selskabets værdi, så de i forbindelse med et frasalg kan forrente værdien af investeringen mest muligt. Det fremgår ikke af foreliggende oplysninger om reglerne i SEL § 11 B har været en del af beslutningsgrundlaget, når effektiviseringerne skulle vedtages.

8. TDC casen fortsat – fremtiden

Dette afsnit har til formål at give et kort indblik i hvordan fremtiden forventes at udvikle sig især set i forhold til reglerne om begrænsning af rentefradraget i SEL § 11 B, som er den relevante paragraf for TDC.

Det er naturligvis vigtigt i denne sammenhæng at slå fast at formålet ikke er at spå om fremtiden, men derimod blot at fremlægge fakta om de muligheder, TDC ser for de kommende år i henhold til reglerne.

8.1. Hvordan forventes TDC påvirket af reglerne de kommende år

Når det er relevant at kigge på hvordan TDC vil blive påvirket af reglerne for begrænsning af rentefradraget, så er det for at vurdere om der til stadighed vil være et ”tab”, som eventuelle investorer skal kalkulere med, når værdien af selskabet skal opgøres.

Det kan derfor i forlængelse heraf oplyses, at TDC allerede i 2010 regnskabet vid udstrækning har frigjort sig fra det, man kan kategorisere som kapitalfondsgæld⁸⁸, nemlig den gæld, der blev flyttet ned i selskabet efter ”debt-push-down” metoden. I 2010 eksisterer der dog stadig nogle små rester fra tiden med kapitalfondsgælden. Men langt hovedparten af den pågældende gæld er betalt i perioden 2006 – 2009.

Herefter er det således relevant at vurdere om et ”normalt” kapitaliseret selskab vil være påvirket af reglerne, eller om TDC som selskab ikke længere skal have begrænset rentefradraget.

TDC oplyser⁸⁹, at man forventer at være omfattet af reglerne i de kommende år, forstået på den måde, at TDC fortsat vil være påvirket af en begrænsning af rentefradraget. Det er naturligt, at begrænsningen af fradraget ikke kan forventes at have samme omfang, som det var tilfældet i perioden med kapitalfondsgælden.

En af årsagerne til, at TDC fortsat vil være påvirket af reglerne om begrænsning af fradragets retten, kunne være at TDC i forbindelse med at selskabet ønsker at være ledende på de markeder, hvor selskabet er repræsenteret. Det har blandt andet haft den betydning, at man i foråret 2011⁹⁰ opkøbte en af konkurrenterne på mobilmarkedet, nemlig Onfone. Det har haft en stor betydning for forholdet mellem nettofinansieringsudgifterne og de skattemæssige aktiver, da et selskab som Onfone ikke har en særlig stor aktivmasse, som skal indregnes i forbindelse med opgørelsen af de skattemæssige aktiver. Men da TDC forventes at skulle betale en samlet pris på 300 mio.kr.⁹¹ for selskabet, så betyder finansieringen heraf, at

⁸⁸ Kilde: Interview med TDC's skatteafdeling (se bilag 4)

⁸⁹ Kilde: Interview med TDC's skatteafdeling (se bilag 4)

⁹⁰ Kilde: TDC.dk – pressemeddelelser. Pressemeddelelse udsendt 11.05.2011.

⁹¹ Kilde: TDC.dk – pressemeddelelser. Pressemeddelelse udsendt 11.05.2011.

renteudgifterne er forholdsmæssigt større end de eventuelle skattemæssige aktiver, som skal indregnes. Dermed er der større risiko for at blive påvirket af reglerne om begrænsning af rentefradraget.

8.2. Har det konsekvenser at kapitalfondenes ejerskab ophører/minimeres

Hen mod slutningen af 2010⁹² annoncerede kapitalfondene, at de ville påbegynde processen med at frasælge dele af aktiekapitalen i TDC. Salget af den første del af aktiekapitalen blev herefter gennemført pr. 13.12.2010⁹³.

Spørgsmålet er så, om det har en betydning for risikoen for at blive omfattet af begrænsning af fradragsretten, at kapitalfondene sælger ud af ejerandele. Pt. har fondene stadig en indirekte ejerandel på 46,3 % af aktiekapitalen⁹⁴. Den reelle ejerandel udgør 55,4 % af aktiekapitalen, når TDC's egen andel er fraregnet. Derfor vil det nok være for tidligt at konkludere om det har en reel betydning i henhold til reglerne.

En af mulighederne for selskabets ledelse/ejere, når kapitalfondene har solgt deres fulde andel af aktierne, kunne eksempelvis være ændringer i fordelingen af overskuddet i selskabet. Såfremt man beslutter at nedsætte udbyttet, vil det kunne have positiv betydning for risikoen for at få begrænset rentefradraget.

Dog må dog nok fastslås, at sandsynlighed for at der ikke er nogen reel betydning af et eventuelt frasalg, da strategien⁹⁵ indtil videre er at levere et højt cash-flow i selskabet for derigennem at udbetale et stort udbytte⁹⁶.

8.3. Konsekvenser for gælden i selskabet

I dette afsnit vil de forventninger, der findes til gældens udvikling blive analyseret med henblik på at vurdere, om udviklingen har betydning for risikoen for at blive berørt af reglerne om begrænsningen af fradragsretten. Udover de forhold der direkte vedrører TDC, vil der blive kigget på om, der er andre danske selskaber, der er berørt af reglerne, og i hvilket omfang disse selskabers forhold kan sidestilles med TDC situation.

⁹² Kilde: TDC.dk – fondsbørsmeddelelser. Påtænkt markedsudbud fra majoritetsaktionær udsendt 12.11.2010.

⁹³ Kilde: TDC.dk – fondsbørsmeddelelser. Gennemførelse af udbud af aktier udsendt 13.12.2010.

⁹⁴ Kilde: TDC.dk – fondsbørsmeddelelser. Gennemførelse af udbud af aktier udsendt 13.12.2010.

⁹⁵ Kilde: Årsrapporten 2010, samt børsprospekt i forbindelse med kapitalfondenes salg af ejerandele.

⁹⁶ Set i forhold til selskaber på fondsbørsen har TDC en høj forrentning i forbindelse med udbetalingen af udbytte. Seneste har TDC den 10. august udbetalt 2,17 kr. pr. aktie, samt en forventning om yderligere 2,17 kr. igen i februar 2012. Dermed ligger forrentningen omkring 9 – 10 %

8.3.1. Selskaber med normal kapitalstruktur uden kapitalfondsejerskab

Når man kigger på andre store danske børsnoterede selskaber, så kan det konkluderes, at det ikke kun vil være TDC, der er ramt af reglerne om begrænsning af fradragsretten i SEL § 11 B. Andre selskaber, der også har en normal kapitalstruktur, hvor der primært investeres i driftsaktiver, er omfattet af reglerne.

Eksempelvis har selskaber som Carlsberg, Haldor Topsøe og Danisco været omfattet af reglerne om begrænsningen af fradragsretten⁹⁷, og det er til trods for at disse selskaber ikke har været i kapitalfondsejerskab, og dermed ikke har været udsat for "debt-push-down" på samme måde som TDC har.

8.3.2. Frasalg af aktiviteter

Når man taler om de muligheder, der findes for at nedbringe gælden i TDC, så falder talen naturligt på frasalg af aktiviteter. Netop dette område har de seneste 3 – 4 år været en stor strategisk handlemulighed for TDC. Der har været stor fokus på at frasælge mange af de selskaber, der ikke kunne passes ind i den nye strategi om at fokusere på at være et nordisk selskab.

Der er dog ingen tvivl om, at dette område vil blive mindre og mindre relevant, da langt hovedparten af de selskaber, der ikke passer ind i strategien allerede er frasolgt. Derfor må konklusionen være at dette område har haft en måske endda meget stor betydning for gældens udvikling de seneste år.

Det er naturligvis ikke muligt at udelukke frasalg af aktiviteter, da markedsforhold og strategiske planer kan ændre sig nærmest fra dag til dag, men det ser ikke ud til, at der er oplagte salgskandidater blandt TDC datterselskaber, som kan have stor betydning for gælden.

8.3.3. Fremtidige Cash Flow

Det vil i de kommende år være et meget stort fokus på udviklingen i selskabets cash-flow, da det vil være herfra eventuelt udbytte skal genereres.

Derfor får den stærke udvikling i TDC cash-flow sandsynligvis ikke den store betydning for udviklingen for gælden i selskabet⁹⁸. Det forventes der ikke, at udviklingen i selskabets cash-flow får nogen særlig stor betydning for risikoen for at blive udsat for begrænsning af fradragsretten⁹⁹.

På nuværende tidspunkt er det selskabets strategi at levere et stærkt cash-flow, som i stor udstrækning skal anvendes til såvel investeringer i fremtiden som til en konkurrencedygtig udbyttepolitik for derigennem at være en attraktiv investering for potentielle investorer.

⁹⁷ Kilde: Interview med TDC's skatteafdeling (se bilag 4)

⁹⁸ Kilde: Interview med TDC's skatteafdeling (se bilag 4)

⁹⁹ Kilde: Interview med TDC's skatteafdeling (se bilag 4)

9. Konklusion

Denne afhandling har haft til formål at redegøre for indholdet i reglerne om hhv. tynd kapitalisering, begrænsning af fradragsretten, samt EBIT reglen, som fremgår af SEL §§ 11, 11 B og 11 C. Denne redegørelsen har efterfølgende dannet grundlag for at analysere, hvilke konsekvenser disse regler har/har haft for TDC som selskab, samt for koncernen generelt.

Den indledende del af analysen har givet et overblik over hvilken forskel der er på de tre regler, som har dannet grundlag for redegørelsen. Reglerne har indbyrdes forskellige virkninger for selskaberne, der bliver berørt af reglerne, men samtidig skal reglerne også ses i forlængelse af hinanden.

Reglerne for tynd kapitalisering i SEL § 11 var de første regler, der blev indført i Danmark. Allerede i 1999 så det første regelsæt lyset i Danmark. Reglerne for tynd kapitalisering betyder kort fortalt, at selskaber med et forhold mellem fremmedkapitalen og egenkapitalen, som overskrider forholdet 4:1 kan blive udsat for begrænsninger i fradragsretten, når der er tale om kontrolleret gæld.

De efterfølgende to paragraffer blev indført med virkning fra og med 1.juli 2007. En af hovedårsagerne til at man valgte at udvide regelsættet var, at flere af de store børsnoterede danske selskaber var blevet opkøbt af kapitalfonde, som blandt andet benyttede en "debt-push-down" strategi, som betød, at skattegrundlaget i de danske selskaber blev reduceret væsentligt.

Reglerne i SEL § 11 B, som har til hensigt at fastsætte et renteloft for, hvor meget fradrag et selskab kan opnå for nettofinansieringsudgifterne set i forhold til selskabets driftsaktiver. Reglerne har til hensigt at sikre, at indtægter i danske selskaber, som stammer fra driftsmæssige aktiviteter også bliver beskattet i Danmark. Det vil sige, at såfremt et selskab har optaget fremmedkapital, som ikke bliver anvendt i driften, så kan dette selskab ikke opnå fradrag for finansieringsudgifterne, naturligvis under forudsætning af, at nettofinansieringsudgifterne i selskabet overstiger en fast grænse (renteloftet).

Reglerne i SEL § 11 C handler om at et selskab maksimalt kan nedsætte EBIT indkomsten med 80 % som følge af nettofinansieringsudgifter. Dermed vil der altid forblive 20 % af EBIT til beskatning i Danmark. Det skal dog tilføjes, at beregningen først sker efter beregningen i SEL § 11 B er afsluttet. Dermed sikrer man et beskatningsgrundlag, som forbliver i Danmark og dermed ikke kan flyttes til et land med væsentlig lavere beskatning end Danmark.

Gennemgangen af regelsættet har ført frem til muligheden for at besvare første hovedspørgsmål i afhandlingen.

Igennem den periode TDC har været ejet af kapitalfondene har selskabet været påvirket af den ene af de tre omtalte regler i regelsættet. TDC har udelukkende været udsat for fradragsbegrænsning af rentefradraget som følge af SEL § 11 B om renteloftet.

Beregningen af de økonomiske konsekvenser for TDC's resultat og skattebetaling har vist, at selskabet inkl. holdingselskaberne i ejer strukturen har tabt 523,2 mio.kr. i perioden 2007 – 2010. Beregningseksemplet som omhandler årsrapporterne i 2009 viser, at selskabet i dette indkomstår alene udgjorde 459 mio.kr.

Denne beregning er dog lavet med udgangspunkt i årsrapporterne, som naturligt har givet anledning til en del usikkerheder i beregningen, da denne er lavet udelukkende på baggrund af oplysningerne i årsrapporterne.

Det har været muligt at identificere følgende områder, hvor der kan konstateres usikkerheder i forbindelse med opgørelsen af nettofinansieringsudgifterne:

- Opgørelsen af renteindtægter/renteudgifter
- Opgørelsen af provisioner
- Gevinster og tab på fordringer
- Finansiell leasing
- Fortjeneste eller tab ved afståelse af aktier

Herudover er der konstateret tilsvarende usikkerheder i forbindelse med opgørelsen af de skattemæssige aktiver. Her er på følgende områder konstateret usikkerheder:

- Afskrivningsberettigede og ikke afskrivningsberettigede aktiver
- Finansiell leasing
- Nettoværdi debitorer og kreditorer

I forlængelse af reglernes betydning for TDC er en række specielle forhold i reglerne blevet diskuteret for at give et bud på, hvorvidt nogle af reglerne er uklare eller blot burde være anderledes opbygget set med et selskabs øjne.

Det har i den forbindelse været relevant at kigge nærmere på 4 forskellige forhold, som kunne anses for at være specielle i deres opbygning:

- Skattemæssige/regnskabsmæssige værdi inkl. forhold omkring udskudt skat
- Finansieringsstruktur i selskaberne vs. Standardrenten
- Mulighed for fremførsel af kurstab/gevinst

- Globaliseringen

Efter at have analyseret de økonomiske konsekvenser for TDC, samt kigget på hvilke specielle forhold, der gør sig gældende i regelsættet, så kunne det være interessant at finde ud af hvilke handlemuligheder en virksomhed har for at undgå at blive ramt af begrænsning af rentefradragsretten i de efterfølgende indkomstår.

Følgende mulige forhold har der været diskuteret for at finde frem til nogle forhold, som selskaberne kan påvirke i årene fremover:

- Tilpasning af udbyttebetaling for at sikre midler til investering/afdrag på gæld.
- Frasalg af aktiviteter for at nedbringe eventuel gæld i selskabet eller øge driftsinvesteringerne.
- Effektiviseringer for at udvikle organisationen til bedst muligt at optimere ressourcerne og derigennem forbedre selskabets EBIT indtjening.

Alle tre forslag ligger indenfor det muliges kunst i de fleste virksomheder. Det kræver i de fleste tilfælde bare en strategisk beslutning for at minimere risikoen for at blive ramt af reglerne. Dog skal det fastslås, at det i nogle tilfælde kan være mest rentabelt at se bort fra ovennævnte forslag og dermed forsætligt blive ramt af begrænsning af fradragsretten.

Sidst men ikke mindst har det været interessant at analysere, hvordan TDC's fremtid forventes at udvikle sig specielt set i forhold til det regelsæt, som er gennemgået i denne afhandling.

Følgende forhold har vist sig at være gældende for TDC på den korte bane fremover:

- Forventes at være påvirket af SEL § 11 B fortsat, selvom selskabets fra og med 2010 må kategoriseres som et selskab med en normal finansieringsstruktur uden kapitalfondsgæld.
- Frasalg af aktiviteter. Dette område vil altid være interessant for et selskab som TDC, selvom der pt. ikke er offentliggjort en strategi herfor og der muligvis på kort sigt heller ikke er planer herfor. Såfremt frasalg gennemføres kan det frigøre kapital til at nedbringe gælden eller investere i driftsaktiver.
- Cash-flow. TDC har stort fokus på cash-flow udviklingen, da primært udbytte til aktionærene genereres herfra, men der er ikke forventninger til at et større cash-flow anvendes til at nedbringe gæld eller investere.

Derfor må det konkluderes, at TDC også de kommende år må forventes at være påvirket af reglerne i SEL § 11 B om renteloftet.

10. Perspektivering

Under arbejdet med denne kandidatafhandling er det blevet tydeliggjort for mig, at der findes flere relevante emner indenfor nært beslægtede områder, som kunne danne baggrund for en analyse i en selvstændig afhandling.

Udover at det for det første kunne være meget relevant at komme tættere på selskabet for derigennem at kunne lave en tilbunds gående analyse af, hvilke handlemuligheder et selskab som TDC har i forhold til regelsættet i SEL §§ 11, 11 B og 11 C, så findes der også et emne, der ikke har direkte relevans for selskab, men snarere for udviklingen af regelsættet i den danske lovgivning.

Her er der tale om det arbejde, der i øjeblikket bliver lavet indenfor EU for at skabe en fælles skattedatabase, nemlig CCCTB¹⁰⁰. Hensigten med arbejdet for en fælles skattedatabase for selskaber indenfor EU, er, at give selskaberne mulighed for kun at skulle forholde sig til et sæt regler i stedet for flere landes skatteregler, såfremt selskabet er repræsenteret i flere lande i den europæiske union.

Det kunne være særdeles spændende at lave en analyse af disse regler for at give et bud på, hvilken betydning disse kunne have for danske selskaber. Derudover kunne det være interessant at analysere, hvilke forskelle, der er på de nuværende danske regler og det regelsæt CCCTB ligger op til. I forlængelse heraf kunne det være interessant at analysere hvilke u hensigtsmæssigheder eller forskelle, der er i de nuværende danske regler set i forhold til udviklingen indenfor EU.

Men som nævnt må ovennævnte emner anses for at være så omfattende, at de kan danne grundlag for en selvstændig kandidatafhandling, og de er derfor ikke blevet behandlet i denne afhandling.

¹⁰⁰ CCCTB – The Common Consolidated Corporate Tax Base

11. Litteraturliste

Bøger:

- Andersen, Kim Wind: Selskabers renter, Thomson Reuters Professional A/S, København 2010, 1.udgave/1. Oplag.
- Bundgaard, Jakob: Tynd Kapitalisering – en skatteretlig fremstilling, Forlaget Thomson A/S, København 2000, 1. udgave/1. oplag.
- Bertore, Anne Hedvig: Handelshøjskolens og universitetets Skattelovsamling, januar 2010, Schultz Information, 22. udgave/1. oplag
- Rienecker, Lotte og Jørgensen, Peter Stray: Den gode opgave, Samfundslitteratur 2010, 3. udgave/4. oplag
- Bundgaard, Jakob & Wittendorf, Jens: Armslængdeprincippet & Transfer Pricing, Magnus Informatik A/S 2001, 1. udgave/1. oplag
- Rasmussen, Poul Nyrup: I grådighedens tid – Kapitalfonde og kasinoøkonomi, Informations forlag, 2007, 1. udgave/3. oplag
- Spliid, Robert: Kapitalfonde – rå pengemagt eller aktivt ejerskab, Børsens forlag, 2007, 1. oplag/1. udgave
- Hansen, Anders Oreby & Andersen, Peter: Transfer Pricing i praksis, Magnus Informatik A/S 2008, 1. udgave/1. oplag
- PricewaterhouseCoopers: Regnskabshåndbogen 2010

Tidsskrifter:

- Tidsskrift for Skatter og Afgifter, nr. 5A 2011, Jakob Bundgaard og Michael Tell: Udviklingslinjer i praksis om tynd kapitalisering.
- SR-skat, Skatteinformation for de statsautoriserede revisorer, nr. 3, 2007, John Bygholm: Indgreb mod store renteudgifter, kapitalfonde, CFC - beskatning mv.
- Skat Udland, Tidsskrift for international beskatning, nr. 7a, juli 2007, Bjarne Gimsing og Carina Marie Korsgaard: Beskæring af rentefradrag efter et variabelt renteloft og en EBIT regel.
- Revision & regnskabsvæsen, nr. 8, august 2007, Carina Marie Korsgaard: Nye fradragsregler for selskaber.
- INSPI, tidsskrift for revision, økonomi og ledelse, 37. årgang nr. 10, 2007, Jens Høst: Danske nationalretlige regler om tynd kapitalisering.
- INSPI, tidsskrift for revision, økonomi og ledelse, 39 årgang nr. 4, 2009, Jens Sørensen: Skat's indsats overfor tynd kapitalisering, renteloft og EBIT-regel i Selskabsskattelovens §§ 11, 11 B og 11 C.

Artikler:

- Skattemail.dk: S.I. Koncernforbundne selskaber. Transfer pricing. Tynd kapitalisering. <http://www.skattemail.dk/jurvejil/display.asp?old=104385&vld=203351&tld=S.I.%20Koncernforbundne%20selskaber.%20Transfer%20pricing.%20Tynd%20kapitalisering>.

Internetkilder:

- Retsinformation.dk. Anvendt til at finde lovforslag samt kommentarer, betænkninger og udvalgsarbejder, der ligger til grund for loven.
- Cvr.dk – Erhvervs og selskabsstyrelsens hjemmeside, hvor regnskaber for NTC selskaberne er fundet samt inspiration til selskabskonstruktionen ved opkøbet
- TDC.dk – Pressemeddelelser og årsrapporter for TDC A/S.

Bilag 1:

Balancer ultimo indkomstår 20xx

i mio.kr.

	Selskab A	Selskab B	Selskab C	Elimineringer	Konsolideret
Aktieandel i Selskab A	0	100	0	-100	0
Lån til Selskab C	0	60	0	-60	0
Lån til selskab A	0	0	20	-20	0
Goodwill	100	200	0	0	300
Anlægsaktiver	150	240	155	0	545
Debitorer	25	80	20	0	125
Likvide beholdninger	85	550	35	0	670
Lagerbeholdninger	10	20	30	0	60
Aktiver i alt	370	1250	260	-180	1700
Aktiekapital	100	125	75	-100	200
Overført resultat	10	75	15	0	100
Egenkapital i alt	110	200	90	-100	300
Gæld til selskab B	0	0	60	-60	0
Gæld til selskab C	20	0	0	-20	0
Gæld til moderselskab	100	750	0	0	850
Bankgæld (garanti fra moder)	0	0	75	0	75
Bankgæld (ingen garanti)	100	200	25	0	325
Varekreditorer	40	100	10	0	150
Gæld i alt	260	1050	170	-80	1400
Passiver i alt	370	1250	260	-180	1700
Equity/Debt ratio	29,7%	16,0%	34,6%		17,6%

Kilde: Inspiration hentet i Kim Wind Andersens bog: Selskaber Renter, side 41.

Bilag 2:

Balancer ultimo indkomstår 20xx	i mio. kr.	
	Årsrapport	Handelsværdi
Aktiver:		
<i>Anlægsaktiver:</i>		
<i>Immaterielle anlægsaktiver:</i>		
Goodwill	-	50
<i>Materielle anlægsaktiver:</i>		
Bygninger	1.300	1.300
Anlæg, materiel mm.	450	450
<i>Omsætningsaktiver:</i>		
Varebeholdninger	285	285
Debitorer	410	410
Koncerntilgodehavender	440	440
Likvide beholdninger	50	50
Øvrige tilgodehavender	65	65
Aktiver i alt	3.000	3.050
Passiver:		
<i>Egenkapital:</i>		
Selskabskapital	20	-
Overført overskud	30	-
Egenkapital i alt	50	-
<i>Forpligtigelser:</i>		
Udskudt skat	50	-
Gæld til Dansk søsterselskab	400	400
Bankgæld udland (kaution)	1.050	1.050
Bankgæld Danmark	900	900
Kreditorer	520	520
Hensættelser	20	-
Periodeafgrænsningsposter	10	-
Forpligtigelser i alt	2.950	2.870
Passiver i alt:	3.000	
Beregnet egenkapital udgør (aktiver - Gæld)		180
Egenkapitalkrav, 20 % af aktiverne		610
Omkvalificeres, da egenkapital er for lille		430

Kilde: PriceWaterhouseCoopers, Regnskabshåndbogen 2010 - bilag 1-59 & bilag 1-61 (forenklet)

Bilag 2, fortsat:

Resultatopgørelse for indkomståret 20xx:

	i mio.kr.
Omsætning	1.145
Produktionsomkostninger	-650
Bruttoresultat	495
Administrationsomkostninger	-250
Resultat af ordinær drift	245
Andre driftsomkostninger	-10
Resultat før finansielle poster	235
<i>Finansielle omkostninger:</i>	
Renter koncernlån	-40
Renter banklån udland (kaution)	-105
Renter banklån Danmark	-50
Resultat før skat	40
Selskabsskat	-10
Årets resultat	30

Kilde: PriceWaterhouseCoopers, Regnskabshåndbogen 2010, bilag 1-57 (forenklet)

Bilag 2, fortsat:

Eksempel på beregning af fradragsbegrænsningen efter SEL § 11:

i mio. kr.

Renter:

Renterudgifter koncerninternt lån	40	
Renteudgifter banklån udland (kaution)	105	
Renteudgifter banklån Danmark	50	
Samlede renteudgifter	195	Heraf 145 vedr. kontrolleret gæld

Lån:

Gæld til dansk søsterselskab	400	
Banklån udland (kaution)	1.050	
Banklån Danmark	900	
Samlet Lån	2.350	Heraf 1.450 vedr. kontrolleret gæld

Beregning af fradragsbegrænsningen:

Formel:

$$\frac{\text{Omkvalificeret gæld} * \text{Renteudgiften}}{\text{Kontrolleret gæld}}$$

Beregningen:

$$\frac{430 * 145}{1.450} \quad \text{Begrænsningen udgør dermed 43 mio.kr.}$$

Bilag 3

NTCH Administration ApS: (i mio.kr.)	År: 2009
Resultatopgørelse (moder):	2009
Udbytte fra datter	7.129
Andre eksterne omk.	-24
EBITDA	7.105
Særlige poster	-5
Resultat før finan.poster og skat	7.100
Dagsværdireguleringer	-88
Valutakursreguleringer	20
Finansielle indtægter	290
Finansielle omkostninger	-1.484
Resultat før skat	5.838
Skat af årets resultat	-74
Årets resultat	5.764
Balance (moder):	31-12-2009
Aktiver:	
Kapitalandele i dattervirksomheder	27.925
Tilgodehavender	2
Likvide beholdninger	3.879
Aktiver i alt	31.806
Passiver:	
Overført resultat	18.279
Lån langfristet	10.493
Lån kortfristet	1.972
Leverandørgæld og anden gæld	209
Skyldig selskabsskat	414
Afledte finansielle instrumenter	439
Passiver i alt	31.806

Egen gengivelse af resultatopgørelse og balance i NTCA¹⁰¹

¹⁰¹ Kilde: Årsrapport 2009 for Nordic Telephone Company Administration ApS.

Bilag 3, fortsat:

TDC A/S: (i mio.kr.)	År: 2009
Resultatopgørelse (moder):	2009
Omsætning	18.718
Driftsomkostninger	-10.170
Andre indtægter / omkostninger	289
EBITDA	8.837
Afskrivninger mm.	-3.558
Resultat primær drift	5.279
Særlige poster	-1.117
Resultat før finan.poster og skat	4.162
Dagsværdireguleringer	-222
Valutakursreguleringer	-316
Finansielle indtægter	3.720
Finansielle omkostninger	-2.722
Resultat før skat	4.622
Skat	-768
Årets resultat	3.854
Balance (moder)	31-12-2009
Aktiver:	
Immaterielle aktiver	29.171
Materielle aktiver	12.177
Kapitalandele i dattervirksomheder	25.400
Kapitalandele ass. Virksomheder	32
Værdipapirer og andre kapitalandele	7
Pensionsaktiver	7.606
Tilgodehavender anlæg	223
Periodeafgrænsningsposter anlæg	230
Varebeholdninger	125
Tilgodehavender omsætning	6.200
Afledte finansielle instrumenter	49
Periodeafgrænsningsposter omsætning	311
Likvide beholdninger	100
Aktiver i alt	81.631
Passiver:	
Aktiekapital	992
Reserve for valutakursregulering	-405
Overført resultat	29.025
Foreslået udbytte	-
Egenkapital	29.612
Udsudte skatteforpligtigelser	6.222
Hensatte forpligtigelser kort	935
Lån langfristet	30.306
Periodeafgrænsningsposter lang	905
Lån kortfristet	3.720
Leverandørgæld og anden gæld	4.185
Skyldig selskabsskat	1.033
Gæld til tilknyttet virksomheder	1.105
Afledte finansielle instrumenter	1.205
Periodeafgrænsningsposter kort	1.829
Hensatte forpligtigelser lang	574
Passiver i alt	81.631

Egen gengivelse af resultatopgørelse og balance i TDC A/S¹⁰²

¹⁰² Kilde: Årsrapport 2009 for TDC A/S.

Bilag 3, fortsat:

Beregning af fradragsbegrænsningen, jf SEL § 11 B:

Nettofinansieringsudgifter:

1. Renteindtægter/udgifter	-2.749
2. Provisioner og lign.	-
3. Gevinst og tab på fordringer mm.	-68
4. Beregnet finan.omk leasing	-56
5. Skattepligtig fortj/tab salg af aktier	-9
	-2.882

Skattemæssige aktiver:

1. Afskrivningsberettigede aktiver	14.428
2. Ikke afskrivningsberettigede aktiver	-
3. Finansielt leasede aktiver	116
4. Nettoværdi debitor/kreditor	1.541
5. Tidligere års fremførbare underskud	-
6. 20 % af aktiernes værdi	-
	16.085
Fradragsværdien (6,5%)	1.046

Fradragsberegning jf. ovenstående beregning af nettofinansieringsudgifter, samt opgørelse af de skattemæssige aktiver

NF-udgifter	-2.882
Tilladt fradrag (6,5% af aktiverne)	1.046
Ej fradragsberettigede NF-udgifter	-1.837
Skatteværdi af fradragsbegrænsning	-459

Dermed har TDC selskaberne betalt 459 mio.kr. mere i skat end hvis reglerne ikke havde eksisteret.

Egen tilvirkning af beregningseksempel¹⁰³

¹⁰³ Kilde: Kim Wind Andersen – Selskabers renter – anvendt som kilde i forbindelse med de punkter, der skal indgå i beregningen.

Bilag 4

Oplæg til dagsorden i forbindelse med interview med TDC's skatteafdeling:

Casen omhandler reglerne i SEL §§ 11 tynd kapitalisering, 11 B Renteloftet og 11 C EBIT reglen:

- Har flere af reglerne betydning for TDC? Evt. hvorfor / hvorfor ikke?
- Ejerskab – hvilke selskaber er sambeskattede?
- Regnskabsanalysen.
 - o Regnskab for sambeskatningskredsen
 - o Hvilke regnskabsposter har givet anledning til de største udfordringer i forbindelse med reglerne?
 - o Eventuelle beregninger af rentebegrænsningen
- Uddybning af forslag som kunne medtages i casen
 - o Standardrenten vs. Finansieringsstrukturen
 - Hvordan er finansieringsstrukturen bygget op i dag?
 - Standardrenten fastsættes årligt
 - Hvilken betydning har ovennævnte forhold?
 - o Finansielt leasede aktiver
 - Hvordan håndteres denne problemstilling?
 - Er de internationale standarder dækkende som de fungerer i dag?
- TDC's fremtid
 - o Hvad betyder det at fondene er på vej ud af ejerskabet? Har det betydning for gældsforholdet?
 - o Hvad betyder frasalget af de mange datterselskaber (eks. Sunrise) i forhold til reglerne
 - Har man anvendt en del af salgssummen til at indfri gæld?
 - Betyder det, at den værdi af aktierne i Sunrise, som forsvinder fra aktivsummen, at den er lavere end nedbringelsen af gælden? (jf. 20 % reglen for indregning af aktier i udenlandske datterselskaber).
- Har TDC en holdning til reglerne?
 - o De er trods alt indført efter kapitalfondenes køb af TDC.
 - o Er reglerne fornuftige eller rammer de skævt?
 - o Eller er der forhold, der kan berettige en opdatering af reglerne?
- Eventuelle forhold du/I kan bidrage med?

Bilag 4 fortsat:

Referat fra interview med TDC's skatteafdeling: (mødet er afholdt den 25.maj 2011).

- Har flere af reglerne betydning for TDC? Evt. hvorfor / hvorfor ikke?
 - o TDC har siden kapitalfondenes overtagelse været ramt af SEL § 11 B om renteloftet, og forventer at det forsætter de kommende år uanset ejerskab.
- Ejerskab – hvilke selskaber er sambeskattede?
 - o Der har været forskellige selskabskonstruktioner i de sidste fem år, som har betydet, at sambeskatningskredsen har ændret sig løbende. Generelt kan det siges at de danske selskaber i kapitalfondenes ejerskab har været sambeskattet med TDC.
 - o Der har været tale om at de skattemæssige underskud fra holdingselskaberne har været modregnet i TDC's driftsoverskud.
- Regnskabsanalysen.
 - o Den nemmeste måde at gribe regnskabsanalysen an, må være at tage udgangspunkt i årsrapporten for 2009 for det selskab, der på det tidspunkt var koncernselskabet, nemlig Nordic Telephone Company Administration ApS.
 - o Årsrapport fra dette selskab udleveres på mødet til anvendelse i forbindelse med regnskabsanalyse.
 - o Enten kan koncernregnskabet anvendes. Ellers kan TDC moder lægges sammen med NTCA's moderregnskab.
- Uddybning af forslag som kunne medtages i casen
 - o Finansieringsstrukturen: Det kan have visse uhensigtsmæssigheder, at standardrenten fastsættes på et bestemt tidspunkt. TDC refinansierer løbende og kan sjældent opnå en rente svarende til standardrenten.
 - o Det har den betydning, at selv om finansieringen investeres i driftsaktiver, så kan man ikke opnå fuldt fradrag som følge af reglerne.
 - o Finansiell Leasing: Det kan opfattes som uhensigtsmæssigt, at der arbejdes med såvel regnskabsmæssige værdier contra skattemæssige værdier
- TDC's fremtid
 - o Kapitalfondenes frasalg vurderes ikke at have en reel betydning i forhold til reglerne i SEL § 11 B.

Bilag 4, fortsat:

- Salget af Sunrise har nødvendigvis reduceres risikoen for at blive ramt af renteloftet, da omkring 50 % af salgssummen er anvendt til at indfri gæld. Dette skal holdes op mod det faktum, at aktierne højest er blevet medregnet til 20 % af værdien.
- TDC forventer at være påvirket af renteloftet i årene fremover. Faktisk er det på nuværende tidspunkt svært at vurdere om selskabet nogensinde vil slippe helt fri af renteloftet.
- Har TDC en holdning til reglerne?
 - Reglerne kan vurderes at være tilrettelagt en smule uhensigtsmæssigt, da TDC i 2010 betragter sig selv som værende et selskab med en normal kapitalstruktur sammenlignes med tilsvarende børsnoterede selskaber i Danmark. Ved udgangen af 2010 er kapitalfondsgælden reelt ude af verden.
 - Specielt kan reglerne anses for skæve, når man kigger på de selskaber der rammes af reglerne. Carlsberg, Haldor Topsøe og Danisco har været ramt af reglerne uden at være kapitalfondsejet.
- Eventuelle forhold du/I kan bidrage med?
 - Det betragtes som uhensigtsmæssigt at kurstab kan fremføres i op til 3 år, mens kursgevinster ikke kan fremføres, men i stedet medregnes straks. Det virker som en mærkelig skævvridning af som output bar med hvert sit fortegn.
 - Det kan også undre, at Danmark har specielle forhold, der gør sig gældende i reglerne, når man indenfor EU arbejder med en fælles skattebase, kaldet CCCBT¹⁰⁴.

¹⁰⁴ Forkortelse for "The Common Consolidated Corporate Tax Base"

Bilag 5

Beregningseksempel på hvorvidt TDC koncernen er omfattet af SEL § 11¹⁰⁵:

Nordic Telephone Company Administration ApS:

Balancer ultimo indkomstår 2009:	i mio.kr.		
Aktiver:	Årsrapport	Handelsværdi	
Anlægsaktiver:			
Immaterielle aktiver	49.550	49.550	
Materielle aktiver	19.998	19.998	
Kapitalandele	168	168	
Værdipapirer	7	7	
Udskudte skatteandele	52	52	
Pensionaktiver	7.606	7.606	
Tilgodehavender	231	231	
Afledte finansielle instrumenter	-	-	
Periodeafgrænsningsposter	243	243	
Omsætningsaktiver:			
Varebeholdninger	323	323	
Tilgodehavender	6.759	6.759	
Tilgodehavende skat	2	2	
Afledte finansielle instrumenter	49	49	
Periodeafgrænsningsposter	673	673	
Likvide beholdninger	4.643	4.643	
Aktiver i alt	90.304	90.304	
Passiver:			
Egenkapital:			
Anpartskapital	-	-	
Reserve for valutakursregulering	-538	-	
Overført resultat	17.701	-	
Foreslået udbytte	-	-	
Minoritetesinteresser	270	-	
Langfristet forpligtigelser:			
Udskudte skatteforpligtigelser	7.313	-	
Hensatte forpligtigelser	1.519	-	
Pensionsforpligtigelser	244	244	
Lån	41.104	41.104	
Afledte finansielle instrumenter	-	-	
Periodeafgrænsningsposter	1.245	-	
Kortfristet forpligtigelser:			
Lån	5.759	5.759	
Leverandørgæld	8.212	8.212	
Skydig selskabsskat	1.684	-	
Afledte finansielle instrumenter	1.644	1.644	
Periodeafgrænsningsposter	3.183	-	
Hensatte forpligtigelser	964	-	
Passiver i alt	90.304	56.963	
Beregnet egenkapital		33.341	36,9%
Egenkapitalkrav, 20 % af aktiverne		18.061	

Dermed er NTCA ApS ikke omfattet af SEL § 11

¹⁰⁵ Kilde: Årsrapport for Nordic Telephone Company ApS 2009. Beregningseksemplet er udelukkende tænkt som et indlæg til, hvorvidt man er omfattet af SEL § 11. Der er ikke lavet en nærmere analyse af tallene. Derfor kan beregningen se anderledes ud, såfremt interne regnskaber dannede grundlag for beregningen frem for årsrapporten.

Bilag 6

Beregningseksempel på hvorvidt TDC koncernen er omfattet af SEL § 11¹⁰⁶:

Nordic Telephone Company Administration ApS:

Uddrag af koncernresultatopgørelse:	i mio.kr.	
Resultat af før finansielle poster og skat	5.510	
Resultat af joint ventures og ass. Virksomheder	76	
Resultat i alt	<u>5.586</u>	
Finansielle poster i alt	-3.143	57,0%
Resultat før skat	2.443	

Dermed må konklusionen være at TDC koncernen ikke er omfattet af SEL § 11 C, da EBIT indkomsten kun reduceres med 57,0 %, og dermed ikke kommer i nærheden af den maksimale procentandel på 80 %.

¹⁰⁶ Kilde: Årsrapport for Nordic Telephone Company ApS 2009. Beregningseksemplet er udelukkende tænkt som et indlæg til, hvorvidt man er omfattet af SEL § 11 C. Der er ikke lavet en nærmere analyse af tallene. Derfor kan beregningen se anderledes ud, såfremt interne regnskaber dannede grundlag for beregningen frem for årsrapporten.