|  |
| --- |
|  |
| Omstrukturering og generationsskifte af aktie- og anpartsselskaber |
|  |
|  |

**7. januar 2010**

**Cand.merc.aud, Aalborg Universitet**

**Skrevet af: Kristina Wogensen**

**Vejleder: Henrik V. Andersen**

Indholdsfortegnelse

[1. Forord 5](#_Toc250619877)

[2. Indledning 6](#_Toc250619878)

[2.1. Problemformulering 8](#_Toc250619879)

[2.3. Afgrænsning 9](#_Toc250619880)

[2.4. Metode 10](#_Toc250619881)

[3. De indledende overvejelser for et generationsskifte 12](#_Toc250619882)

[3.1. Den ældre generation 12](#_Toc250619883)

[3.2. Den yngre generation 12](#_Toc250619884)

[3.3. Selskabet 13](#_Toc250619885)

[3.4. Fremtidig indtjening 13](#_Toc250619886)

[3.5. Fremtidige værdistigninger 14](#_Toc250619887)

[4. Omstrukturering som led i generationsskifte 14](#_Toc250619888)

[4.1. Indledning 14](#_Toc250619889)

[4.2. Stiftelse af selskaber 14](#_Toc250619890)

[4.2.1. Kontant stiftelse 15](#_Toc250619891)

[4.2.2. Apportindskud 15](#_Toc250619892)

[4.3. Udviklingen fra de subjektive til de objektive regler 16](#_Toc250619893)

[4.4. Aktieombytning 18](#_Toc250619894)

[4.4.1. Konsekvenser ved skattepligtig aktieombytning 19](#_Toc250619895)

 [4.4.1.1. For aktionærerne 19](#_Toc250619896)

 [4.4.1.2. For det afgivende selskab 19](#_Toc250619897)

 [4.4.1.3. For det modtagende selskab 19](#_Toc250619898)

[4.4.2. Lovgrundlag for skattefri aktieombytning med og uden tilladelse 19](#_Toc250619899)

 [4.4.2.1. Fælles betingelser 20](#_Toc250619900)

 [4.4.2.2. Skattefri aktieombytning med tilladelse 23](#_Toc250619901)

 [4.4.2.3. Skattefri aktieombytning uden tilladelse 25](#_Toc250619902)

[4.4.3. Konsekvenser af skattefri aktieombytning med og uden tilladelse 28](#_Toc250619903)

 [4.4.3.1. For aktionærerne 28](#_Toc250619904)

 [4.4.3.2. For det afgivende selskab 29](#_Toc250619905)

 [4.4.3.3. For det modtagende selskab 29](#_Toc250619906)

[4.5. Tilførsel af aktiver 29](#_Toc250619907)

[4.5.1. Konsekvenser ved skattepligtig tilførsel af aktiver 30](#_Toc250619908)

 [4.5.1.1. For aktionærerne 30](#_Toc250619909)

 [4.5.1.2. Det indskydende selskab 30](#_Toc250619910)

 [4.5.1.3. Det modtagende selskab 30](#_Toc250619911)

[4.5.2. Lovgrundlag for skattefri tilførsel af aktiver med og uden tilladelse 31](#_Toc250619912)

 [4.5.2.1. Fælles betingelser 31](#_Toc250619913)

 [4.5.2.2. Skattefri tilførsel af aktiver med tilladelse 32](#_Toc250619914)

 [4.5.2.3. Skattefri tilførsel af aktiver uden tilladelse 33](#_Toc250619915)

[4.5.3. Konsekvenser af skattefri tilførsel af aktiver med og uden tilladelse 35](#_Toc250619916)

 [4.5.3.1. For aktionærerne 35](#_Toc250619917)

 [4.5.3.2. For det indskydende selskab 35](#_Toc250619918)

 [4.5.3.3. For det modtagende selskab 35](#_Toc250619919)

[4.6. Spaltning 35](#_Toc250619920)

[4.6.1. Konsekvenser ved skattepligtig spaltning 37](#_Toc250619921)

 [4.6.1.1. For aktionærerne 37](#_Toc250619922)

 [4.6.1.2. For det indskydende selskab 37](#_Toc250619923)

 [4.6.1.3. For det modtagende selskab 38](#_Toc250619924)

[4.6.2. Lovgrundlag for skattefri spaltning 38](#_Toc250619925)

 [4.6.2.1. Fælles betingelser 38](#_Toc250619926)

 [4.6.2.2. Skattefri spaltning med tilladelse 39](#_Toc250619927)

 [4.6.2.3. Skattefri spaltning uden tilladelse 40](#_Toc250619928)

[4.6.3. Konsekvenser ved skattefri spaltning 44](#_Toc250619929)

 [4.6.3.1. For aktionærerne 44](#_Toc250619930)

 [4.6.3.2. For det indskydende selskab 45](#_Toc250619931)

 [4.6.3.3. For det modtagende selskab 45](#_Toc250619932)

[4.7. Fusion 45](#_Toc250619933)

[4.7.1. Lovgrundlag for fusion 47](#_Toc250619934)

[4.7.2. Skattepligtig fusion 47](#_Toc250619935)

[4.7.3. Konsekvenser ved skattepligtig fusion 48](#_Toc250619936)

 [4.7.3.1. Konsekvenser for aktionærerne 48](#_Toc250619937)

 [4.7.3.2. Konsekvenser for det indskydende selskab 48](#_Toc250619938)

 [4.7.3.3. Konsekvenser for det modtagende selskab 49](#_Toc250619939)

[4.7.4. Skattefri fusion 49](#_Toc250619940)

[4.7.5. Konsekvenser ved skattefri fusion 50](#_Toc250619941)

 [4.7.5.1. For aktionærerne 50](#_Toc250619942)

 [4.7.5.2. For det indskydende selskab 51](#_Toc250619943)

 [4.7.5.3. For det modtagende selskab 51](#_Toc250619944)

[4.8. Fordel og ulemper ved omstruktureringsmodellerne 51](#_Toc250619945)

[4.8.1. Fordele 51](#_Toc250619946)

[4.8.2. Ulemper 53](#_Toc250619947)

[4.9. Opsummering 54](#_Toc250619948)

[5. Generationsskifte 56](#_Toc250619949)

[5.1. Indledning 56](#_Toc250619950)

[5.2. Generationsskifte ved overdragelse af aktier 57](#_Toc250619951)

[5.2.1. Værdiansættelse 57](#_Toc250619952)

 [5.2.1.1. Værdiansættelse ved overdragelse til børn 61](#_Toc250619953)

 [5.2.1.2. Værdiansættelse ved overdragelse til nær medarbejder eller tredjemand 61](#_Toc250619954)

[5.2.2. Skattepligtig overdragelse af aktier 62](#_Toc250619955)

 [5.2.2.1. Konsekvenser for overdrager 62](#_Toc250619956)

 [5.2.2.2. Konsekvenser for modtager 64](#_Toc250619957)

[5.2.3. Skattefri overdragelse af aktier 64](#_Toc250619958)

[5.2.4. Konsekvenser ved skattefri overdragelse 69](#_Toc250619959)

 [5.2.4.1. For overdrager 69](#_Toc250619960)

 [5.2.4.2. For modtager 70](#_Toc250619961)

[5.2.5. Skattepligtig overdragelse ctr. skattefri overdragelse 70](#_Toc250619962)

[5.3. Generationsskifte ved tilbagesalg af overdragers aktier 71](#_Toc250619963)

[5.3.1. Forudsætninger for at anvende tilbagesalgsmodellen 71](#_Toc250619964)

[5.3.2. Tilbagesalgsmodellen i praksis 72](#_Toc250619965)

[5.4. Generationsskifte ved anvendelse af A/B modellen 73](#_Toc250619966)

[5.5. Finansieringsformer 76](#_Toc250619967)

[5.5.1. Kontanter 76](#_Toc250619968)

[5.5.2. Succession 76](#_Toc250619969)

[5.5.3. Gave 76](#_Toc250619970)

 [5.5.3.1. Skattemæssige konsekvenser for børn 77](#_Toc250619971)

 [5.5.3.2. Skattemæssige konsekvenser for nær medarbejder og tredjemand 78](#_Toc250619972)

 [5.5.3.3. Skattemæssige konsekvenser for overdrager 79](#_Toc250619973)

[5.5.4. Løbende ydelser 79](#_Toc250619974)

[5.5.5. Gældsbrev 80](#_Toc250619975)

[5.5.6. Finansiering ved lån i banken 81](#_Toc250619976)

[5.6. Ophørspension 81](#_Toc250619977)

[5.7. Opsummering 83](#_Toc250619978)

[6. Case 83](#_Toc250619979)

[6.1. Indledning 83](#_Toc250619980)

[6.2. Baggrundsviden 84](#_Toc250619981)

[6.3. Værdiansættelse af aktierne i B A/S 85](#_Toc250619982)

[6.3.1. Værdiansættelse efter cirkl. fra 1982 85](#_Toc250619983)

[6.3.2. Værdiansættelse efter cirkl. 2000-09 87](#_Toc250619984)

[6.4. Overdragelse af aktier 90](#_Toc250619985)

[6.4.1. Overdragelsens betydning for TM Holding 90](#_Toc250619986)

[6.4.2. Overdragelsens betydning for KM Holding 91](#_Toc250619987)

[6.5. Opsummering 94](#_Toc250619988)

[7. Konklusion 94](#_Toc250619989)

[8. Summary 98](#_Toc250619990)

[9. Litteraturliste 100](#_Toc250619991)

# 1. Forord

Dette speciale er den afsluttende opgave på cand.merc.aud. studiet på Aalborg Universitet. Specialet er udarbejdet i perioden august til december 2009.

Det overordnede emne for dette speciale er omstrukturering og generationsskifte af aktie- og anpartsselskaber. Specialet omfatter en gennemgang af de fire omstruktureringsmodellerne: Aktieombytning, tilførsel af aktiver, spaltning og fusion. Disse modeller danner baggrund for, at selve generationsskiftet kan gennemføres med størst mulig succes.

Baggrunden for at vælge dette emne er, at jeg i forbindelse med mit daglige arbejde som revisor, kan blive stillet overfor en række spørgsmål, som vedrører omstrukturering og generationsskifte.

Med dette speciale vil jeg opnå tilstrækkeligt med viden omkring de skattemæssige og afgiftsmæssige (gaveafgift) regler i forbindelse med omstrukturering af aktie- og anpartsselskaber samt generationsskifte af disse. Derved vil jeg i fremtiden være rustet til at kunne yde den bedste rådgivning.

Den 7. januar 2010

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Kristina Wogensen

# 2. Indledning

En undersøgelse viser, at der i Danmark findes omkring 20.000 familieejede virksomheder, som i løbet af de næste 10 år står overfor et generationsskifte. Det er derfor vigtigt, at det kommende skifte bliver behandlet på en ordentligt måde, så virksomheden bevares og videreudvikles.[[1]](#footnote-1) Ud fra en samfundsøkonomisk indgangsvinkel gavner en succesrig overdragelse ikke kun virksomheden, men også hele samfundets økonomi og konkurrenceevne.[[2]](#footnote-2)

Enhver erhvervsdrivende vil på et tidspunkt stå overfor tanker omkring et generationsskifte. Generationsskifte kan ske i levende liv eller ved død. Sker skiftet i levende live, har overdrageren selv indflydelse på, hvad der skal ske med virksomheden fremover. Sker skiftet i forbindelse med død, er det arvelovens regler eller et testamente, der kommer til at afgøre, hvad der skal ske med virksomheden. Det formodes, at de fleste overdragere ønsker at have medindflydelse på virksomhedens fremtid, hvorfor generationsskiftet sker i levende live.

For at opnå det mest optimale resultat af generationsskiftet, er det vigtigt, at der på et tidligt tidspunkt tages stilling til, hvad der skal ske med den pågældende virksomhed, når ejeren/ledelsen ikke længere kan videreføre denne.

I forbindelse med et generationsskifte er der en række forhold (de bløde værdier), udover de lovregulerede forhold, der skal tage stilling til før den egentlige overdragelse kan gennemføres og disse er:

* Virksomhedens fremtidsudsigter.
* Skal overdragelsen ske til nærtstående parter såsom et familiemedlem eller en medarbejder?
* Skal virksomheden overdrages til tredjemand?
* Hvornår skal generationsskiftet gennemføres? Skal det ske på én gang eller skal det ske med en glidende overgang?
* Hvad er værdien af virksomheden? [[3]](#footnote-3)
* Hvordan skal generationsskiftet finansieres?
* Sikre at den ældre generation har nok likviditet til resten af livet.
* Sikre eventuelle søskende ved oprettelse af testamente.

Udover ovennævnte forhold skal overdrageren også gøre op med sig selv, om han er klar til at gennemføre overdragelsen af virksomheden til en yngre generation. Endvidere er det vigtigt, at den yngre generation har såvel kompetencer som lysten til at drive den pågældende virksomhed (selskab). For at overdragelsen kan gennemføres med succes kræver det et åbent og ærligt samarbejde mellem den ældre og yngre generation[[4]](#footnote-4).

Ovenstående forhold (de bløde værdier) kan være medvirkende til, at selve generationsskiftet er en længerevarende proces.

I forbindelse med generationsskifte skal der desuden tages stilling til de skattemæssige og selskabsretlige forhold (de hårde værdier). Der skal blandt andet foretages en vurdering af, om virksomheden har den mest hensigtsmæssige struktur. Der bør i den forbindelse foretages en vurdering af, om der er behov for, at virksomheden gennemgår en omstrukturering. En omstrukturering af virksomheden kan være med til at lette selve generationsskiftet.[[5]](#footnote-5) Der er fire måder, hvor på selskaber kan omstruktureres: Aktieombytning, tilførsel af aktiver, spaltning og fusion.

Et generationsskifte kan udløse en større skat, som kommer til betaling. For at lette finansieringen ved et generationsskiftet og for at have mulighed for at føre virksomheden videre, kan der være et behov for, at kunne anvende reglerne om succession jf. kildeskatteloven (KSL) § 33 C samt aktieavancebeskatningsloven (ABL) §§ 34 og 35. Det vil sige, have mulighed for at udskyde skatten til et senere tidspunkt. Dette har kun været muligt for familiekredse frem til 2002, hvor lov nr. 394 af 6. juni 2002 blev vedtaget. Med denne lov blev kredsen udvidet til også at omfatte en nærmere afgrænset medarbejderkreds jf. KSL § 33 C, stk. 12. Baggrunden for at lave denne ændring var, at regeringen ikke fandt det velbegrundet, at der skulle være en forskelsbehandling mellem familiemedlemmer og medarbejdere. Endvidere blev ændringen begrundet med, at det ikke nødvendigvis er familien, der er bedst egnet til at videreføre virksomheden.[[6]](#footnote-6)

I de efterfølgende år skete der yderligere tiltag rent lovgivningsmæssigt. I 2007 blev de objektive regler indført. De objektive regler medførte, at det nu er muligt at gennemføre en omstrukturering skattefri uden først at indhente tilladelse fra SKAT jf. lov nr. 343 af 18. april 2007.

Den 17. juni 2008 blev lov nr. 532 vedtaget. Formålet med denne lov var at lave en mere ensartet behandling af generationsskifte ved succession. Før denne lov blev vedtaget, var der væsentlig forskel på, om skiftet skete i levende live eller ved død. Rent skattemæssigt var der større fordel for den erhvervsdrivende at skifte ved død frem for i levende live, eftersom det ikke udløste skat for ham. Dette kunne medføre, at nogle erhvervsdrivende valgte at udskyde skiftet af rent skattemæssige hensyn.[[7]](#footnote-7)

I forbindelse med forårspakken 2009 2.0[[8]](#footnote-8) er der blandt andet sket ændringer af reglerne for beskatning af aktieavancer og aktieudbytter i selskaber. Ændringerne har betydning for generationsskiftet, idet gevinster og tab på datterselskabsaktier samt koncernselskabsaktier og udbytte af sådanne aktier er skattefrie uanset ejertid.[[9]](#footnote-9) Endvidere er der sket ændringer i forhold til skattefrie omstruktureringer. Reglerne om den treårige udbyttebegrænsning er ophævet og der er indført et holdingkrav jf. ABL § 36[[10]](#footnote-10).

En ny lov for aktie- og anpartsselskaber er blevet vedtaget, lov nr. 470 af 12. juni 2009. Loven er endnu ikke trådt i kraft, men vil løbende gøre det, hvilket er udtrykt i selskabsloven § 372, stk. 1. I denne lov er reglerne for aktie- og anpartsselskaber slået sammen, i stedet for som nu, hvor der er en lov for hver selskabstype. Dette får betydning for generationsskifte, idet loven blandt andet får indvirkning på kravene til at stifte et selskab.

De selskabsretlige og skattemæssige regler (de hårde værdier) er således med årene blevet lempet, hvilket er medvirkende til, at et generationsskifte kan gennemføres væsentlig hurtigere og mere fordelagtigt for begge parter end tidligere.

## 2.1. Problemformulering

Formålet med dette speciale er for det første at redegøre for/analysere de fire omstruktureringsmuligheder: Aktieombytning, tilførsel af aktiver, spaltning og fusion samt redegøre for de skattemæssige regler i forhold til de fire omstruktureringsmuligheder. Formålet er endvidere, at vise hvordan et generationsskifte kan gennemføres samt redegøre for/analysere de skattemæssige regler og konsekvenser, der opstår ved overdragelsen af selskabet. Disse konsekvenser skal ses ud fra såvel overdragers som modtagers side. I opgaven vil der blive fokuseret på følgende hovedproblemstillinger:

**Omstruktureringsmodeller**

For at opnå et bedre resultat med et generationsskifte set i forhold til beskatning og finansiering, kan det være nødvendigt at foretage en omstrukturering. I den forbindelse er det væsentligt at se på, hvilke omstruktureringsmuligheder, der forekommer. Det er endvidere vigtigt, at sætte fokus på de skattemæssige regler, der er forbundet med hver enkelt model samt fordele og ulemper ved disse.

**Generationsskiftet**

På det tidspunkt hvor overdrager og modtager står overfor generationsskiftet, er det vigtigt at se på, hvilke overdragelsesmuligheder der forekommer samt hvilke skattemæssige konsekvenser, et generationsskifte får for begge parter. Det er endvidere væsentligt at finde ud af, om der er forskel på reglerne, alt efter om overdragelsen sker til nærtstående parter eller til tredjemand. Der skal også tages stilling til, hvilke finansieringsformer der kan anvendes samt hvornår selve betalingen skal forfalde.

## 2.3. Afgrænsning

I dette speciale vil hovedvægten blive lagt på de skattemæssige regler, der knytter sig til omstrukturering og et generationsskifte. De skattemæssige regler for sambeskatning vil kun blive gennemgået kort, blot for at vise, hvad der forstås ved ophør/etablering af sambeskatning. Baggrunden for at medtage dette er, at der opstår sambeskatning, når der foretages omstruktureringer.

Der vil blive anført nogle enkelte selskabsretlige regler, men det er ikke her specialet vil fokusere.

Det forudsættes, at læserne af dette speciale har kendskab til de skattemæssige begreber. Definitionerne af de enkelte begreber vil derfor ikke blive uddybet nærmere.

Der afgrænses fra at gennemgå generationsskifte i personlig drevet virksomheder, idet virksomheden typisk har gennemgået en virksomhedsomdannelse jf. virksomhedsomdannelsesloven (VOL), inden der påbegyndes et generationsskifte.

Dette speciale koncentrer sig derfor udelukkende om omstrukturering og generationsskifte i aktie- og anpartsselskaber.

Som tidligere nævnt, kan generationsskifte ske såvel i levende live som ved død. Dette speciale har fokus på generationsskifte i levende live. Derved vil arvelovens regler ikke blive gennemgået i detaljer.

I opgaven bliver der ikke foretaget en gennemgang af EU-reglerne på området, men udelukkende en gennemgang af de danske regler. Det forudsættes derved, at selskaberne udelukkende er danske og ikke for eksempel har datterselskaber i udlandet.

Der afgrænses fra lovforslag, der er fremsat efter den 1. december 2009.

## 2.4. Metode

Dette afsnit har til formål at danne et overblik over, hvad dette speciale kommer til at indeholde, samt hvordan de enkelte afsnit vil blive behandlet. Specialet er inddelt i seks hovedafsnit.

Første afsnit af specialet omfatter ”forord” og ”indledning”. Forordet har til formål at beskrive, hvorfor jeg har valgt at skrive om generationsskifte i aktie- og anpartsselskaber.

Indledningen indeholder en introduktion til generationsskifte. Den indeholder endvidere selve problemformuleringen samt afgrænsning og metode.

Anden afsnit ”Indledende overvejelser for et generationsskifte” vil begynde med en indledning. Derefter vil der være en beskrivelse af de hensyn, der bør tages til den ældre generation, den yngre, selskabet m.v. inden et egentlig generationsskifte påbegyndes. Formålet med dette afsnit er, at beskrive de bløder værdier, som er en meget vigtig del af et generationsskifte.

Dernæst kommer afsnittet, som omhandler ”omstrukturering som led i generationsskifte”. Afsnittet indledes med to afsnit. Henholdsvis stiftelse af selskaber og udviklingen af de subjektive og objektive regler. Afsnittet om stiftelse af selskaber er medtaget for at vise, hvordan et selskab stiftes, da der ofte i forbindelse med en omstrukturering stiftets nye selskaber.

Dernæst vil der være en gennemgang af omstruktureringsmodellerne: Aktieombytning, tilførsel af aktiver, spaltning og fusion. Gennemgangen af hver model vil omfatte en beskrivelse af gældende skatteregler samt indeholde eksempler. Eksemplerne vil stamme fra domme og afgørelser. Der vil endvidere blive set på, hvilken betydning de nye regler i forbindelse med forårspakken 2009 har for de enkelte modeller. De skattemæssige regler er inddelt i to afsnit: Skattepligtig og skattefri omstrukturering. Afsnittet om skattefri omstrukturering er inddelt i tre: fælles betingelser, betingelser med tilladelse og betingelser uden tilladelse. I forbindelse med gennemgangen af de fire omstruktureringsmuligheder, vil reglerne om sambeskatning kort blive beskrevet. Denne del af specialet afsluttes med et afsnit, som beskriver de fordele og ulemper, der forekommer ved at anvendes de fire omstruktureringsmuligheder samt en opsummering.

Efter omstruktureringsmodellerne er blevet gennemgået, følger fjerde afsnit om ”generationsskifte”. Formålet med denne del af specialet er at opnå en forståelse af, hvordan et selskab overdrages til den yngre generation. Følgende afsnit vil blive gennemgået: Overdragelse af aktier, generationsskifte ved tilbagesalg af overdragers aktier, generationsskifte ved anvendelse af A/B modellen, finansieringsformer samt ophørspension. Der vil endvidere blive set på, hvilke skattemæssige konsekvenser overdragelsen har for såvel overdrageren som modtageren.

Denne del af specialet er en blanding af beskrivelse og analyse. Analysen udarbejdes på baggrund af domme og afgørelser. Dette afsnit vil også blive afsluttet med en opsummering.

Efter ovenstående afsnit hvori teorien beskrives præsenteres en case med et praktisk eksempel på generationsskifte. Afsnit indledes med en præsentations af casen. Formålet med dette afsnit er at vise, hvordan et generationsskifte kan ske i praksis samt belyse skattemæssige konsekvenser for såvel overdrager som modtager.

Efter ovenstående afsnit er gennemgået, vil der være en konklusion efterfulgt af et engelsk summary, som har til formål, at give de udenlandske studerende en præsentation af specialet.

Den anvendte litteratur fremgår af litteraturlisten. I dette speciale vil der blive anvendt bøger, artikler, publikationer, direktiver, love, bemærkninger til lovene, cirkulærer, dommer og afgørelser.

# 3. De indledende overvejelser for et generationsskifte

For at et generationsskifte kan gennemføres med størst mulig succes, er det vigtigt, at overvejelserne påbegyndes tidligt, så den efterfølgende planlægning kan komme i gang. Overdrager skal i samarbejde med sine rådgivere blandt andet tage stilling til nedenstående forhold.

## 3.1. Den ældre generation

Det er vigtigt, at man som rådgiver foretager en analyse af de behov, som overdrageren har. Det er vigtigt, at den ældre generation får gjort sig klart, om han i det hele taget ønsker at overdrage selskabet eller, om han blot ønsker, at det skal lukke, når han ikke længere kan arbejde. Såfremt ønsket er at overdrage selskabet, er det vigtigt, at der tages stilling til, om overdragelsen skal ske til familien[[11]](#footnote-11), en medarbejder[[12]](#footnote-12) eller til tredjemand. Det er endvidere vigtig at tage stilling til, hvornår og hvordan generationsskiftet skal gennemføres. Skal det gennemføres nu og her eller først om for eksempel ti år? Skal overdragelsen ske på en gang eller skal der være tale om et glidende generationsskifte?

Der udarbejdes en analyse for at opnå et overblik over, hvorledes generationsskiftet bør gennemføres ud fra en menneskelig betragtning. Der kan forekomme et behov for overdrager i at trappe ned, eftersom det er ham, der igennem en lang årrække, har investeret hele sin økonomi samt sin tid i selskabet. I den forbindelse er det centralt at forholde sig til, at generationsskiftet så vidt muligt sikrer overdrageren samt dennes ægtefælle rent økonomisk. Herved menes, at overdrageren efterlades med en kapital, hvis størrelse er tilstrækkeligt til at dækken deres fremtidige behov.

I den indledende fase kan man ikke komme udenom de skatte- og afgiftsmæssige konsekvenser ved et generationsskifte. Overdrageren vil naturligvis være interesseret i at vide, hvordan generationsskiftet kommer til at påvirke ham rent skatte- og afgiftsmæssigt.

Det afgørende i den indledende fase er derfor, at danne sig et overblik over både de menneskelige samt de økonomiske konsekvenser ved et generationsskifte.

## 3.2. Den yngre generation

Udover at rådgiveren skal tage hensyn til den ældre generations ønsker, skal der også foretages en analyse af modtagers ønsker. Det er i denne indledende fase væsentligt at finde ud af, om børnene eller en nær medarbejder overhovedet er interesseret i at videreføre selskabet. Når dette er klarlagt, skal der tages stilling til, om den pågældende besidder de kvalifikationer, som for eksempel uddannelse og erfaring, der skal til for at drive selskabet videre. Såfremt børnene har været en del af den daglige drift gennem en årrække og i den forbindelse har vist, at de er i stand til at videreføre selskabet, kan det tale for, at overdragelsen skal ske til dem frem for en nær medarbejder. Ser man overdragelsen i forhold til tredjemand, vil det være en større fordel for overdrager, at sælge selskabet til tredjemand, idet handelsværdien vil være højere.

I forhold til modtager er det også væsentligt at se på de skatte- og afgiftsmæssige konsekvenser, der forekommer ved et generationsskifte.

## 3.3. Selskabet

Oftest tages der udgangspunkt i hensynene til den ældre og yngre generation, derved glemmer man at tage hensyn til selskabet behov.[[13]](#footnote-13) Dette er en stor fejltagelse, idet det må være væsentligt at sikre, at selskabet kan videreføres. I den forbindelse må det være en selvstændig opgave at foretage en analyse af selskabets behov. Det er vigtigt at få afdækket selskabets forretningsmæssige grundlag og de hertil knyttede forudsætninger for selskabets fremtidige drift.

Det vil endvidere være nødvendigt at overveje, som tidligere nævnt, om modtager (såvel familie som medarbejder) har tilstrækkeligt erfaring og er fagligt rustet til at videreføre selskabet fra det tidspunkt, hvor selskabet overdrages fra den ældre generation. Er dette ikke tilfældet, bør den ældre generation overveje om selskabet i stedet bør sælges til tredjemand.

## 3.4. Fremtidig indtjening

I forhold til den fremtidige indtjening, er det typisk hensynet til at modtageren skal have glæde af denne, der komme på tale[[14]](#footnote-14). Modtageren har formentlig arbejdet i selskabet i flere år og ser derfor gerne, at den fremtidige indtjening kommer ham til gode. I forhold til den fremtidige indtjening er det i planlægningsfasen væsentligt at sondre mellem ejendomsretten til selskabet og ledelsesretten der til. For at modtageren kan få adgang til den fremtidige indtjening, er det vigtigt, at det er ejendomsretten til selskabet, der bliver overdraget. Ledelsesretten giver ikke ret til at modtage indtjening fra selskabet, men medfører kun retten til at lede selskabet.[[15]](#footnote-15)

## 3.5. Fremtidige værdistigninger

Såfremt der forventes en fremtidig værdistigning, kan dette være et argument for at fremrykke et generationsskifte, så det er modtageren, der får glæde af denne stigning. Begrundelsen for dette er, at selskabet kan overdrages til en lavere værdi, hvilket betyder, at den skatte- og afgiftsmæssige belastning ikke bliver så stor. Det bliver også nemmere for modtageren at finansiere overdragelsen, hvis den sker til en forholdsvis lav værdi, (gælder kun generationsskifte til familiemedlem). Alt dette sker dog på bekostning af den ældre generation, eftersom han vil opnå en lavere avance.

Når overdrageren, i samarbejde med sine rådgivere, har taget stilling til ovenstående forhold og derved har fået klarlagt til hvem og hvornår, generationsskiftet skal gennemføres, vil det næste skridt være at kaste et blik på den nuværende konstruktion.

# 4. Omstrukturering som led i generationsskifte

## 4.1. Indledning

Når et generationsskifte skal planlægges, er det centralt at se på, om den nuværende konstruktion er tilstrækkelig set i forhold til at opnå det mest optimale resultat af et senere generationsskifte. Denne del af specialet vil indledningsvis beskrive, hvordan et selskab stiftes. Afsnittet vil endvidere omfatte en gennemgang af udviklingen fra de subjektive- til de objektive regler samt følgende omstruktureringsmuligheder: Aktieombytning, tilførsel af aktiver, spaltning og fusion. I forbindelse med gennemgangen af de enkelte omstruktureringsmuligheder vil de nye regler i forbindelse med forårspakken 2009[[16]](#footnote-16) blive nævnt.

I de efterfølgende afsnit vil jeg kun anvende betegnelserne aktionærerne og aktier, selvom reglerne også er gældende for anpartshavere og anparter. I de tilfælde, hvor der forekommer forskellige regelsæt, vil anpartshaverne også blive nævnt.

## 4.2. Stiftelse af selskaber

Ifølge aktieselskabsloven (ASL) og anpartsselskabsloven (APSL) skal et aktieselskab have en egenkapital på kr. 500.000 og anpartsselskaber kr. 125.000. Med den nye selskabslov sker der en ændring i forhold til anpartsselskaberne. Ifølge § 4 skal et aktieselskab stadig have en aktiekapital på mindst kr. 500.000. Anpartskapitalen skal blot udgøre minimum kr. 80.000. Denne kapital kan enten betales kontant eller fremkomme ved et apportindskud.

Udover ovenstående kapitalkrav stilles der krav til stiftelse jf. kapitel 2 i begge selskabslove. Der stilles krav til følgende: Til stifter, vedtægter, stiftelsesdokument, tegning af aktier/anparter, konstituerende generalforsamling (beslutning om selskabets stiftelse besluttes), anmeldes til registrering samt registrering. I den ny selskabslov er disse krav blevet lempet. Kravene fremgår af kapitel 3 i den nye lov.

### 4.2.1. Kontant stiftelse

Ved kontant stiftelse indskyder den erhvervsdrivende selskabskapitalen kontant. Skattemæssigt har den kontante indbetaling ingen betydning for hverken indskyderen eller for selskabet. Stiftelsen er skattefri for selskabet, også selvom tegningen eventuelt sker til overkurs jf. selskabsskatteloven (SEL) § 13, stk. 1, nr. 1. Der foretages ikke afståelsesbeskatning af indskyderen og indskyderen har ikke mulighed for at fradrage indskuddet. Det indskudte beløb udgør anskaffelsessummen på aktierne. Det har heller ingen betydning for indskyderen, om tegning sker til overkurs. Dette medfører blot en højere anskaffelsessum på aktierne. Selve anskaffelsestidspunktet for aktierne kan tidligst være den dag, hvor stiftelsesdokumenterne er underskrevet[[17]](#footnote-17). Skattepligten indtræder på tidspunktet for stiftelsen jf. SEL § 4, stk. 1.

### 4.2.2. Apportindskud

Ved apportindskud menes, at der indskydes andet end kontante midler. Apportindskud kan for eksempel bestå af fast ejendom, driftsmidler, varelager m.v. Apportindskuddet skal ifølge selskabslovene have en økonomisk værdi. Det vil sige, indskuddet kan for eksempel ikke bestå af, at stifteren har en forpligtelse til at udføre arbejde for selskabet.

Vælger man at anvende reglerne for apportindskud, skal der ses nærmere på reglerne i ASL §§ 6a – 6c. Ifølge § 6a skal stiftelsesdokumentet vedhæftes en vurderingsberetning. Denne beretning skal udarbejdes af en eller flere uvildige sagkyndige vurderingsmænd for eksempel en revisor jf. § 6b. Ifølge den nye selskabslov fremgår reglerne om apportindskud af §§ 36-38. Med den nye selskabslov er der kommet en undtagelse til kravet om at udarbejde vurderingsberetning. Undtagelserne fremgår af § 38. Ud fra denne regel kan man for det første undlade vurderingsberetning, hvis det eller de indskydende aktiver er individuelt målt og præsenteret i årsrapporten for det forudgående regnskabsår. For det andet kan man undlade vurderingsberetningen, hvis der er tale om værdipapirer eller pengemarkedsinstrumenter, der optages til den gennemsnitskurs, der er blevet handlet på et reguleret marked. Denne handel skal ske indenfor de 4 uger, der går forud for underskrivelse af stiftelsesdokumentet jf. selskabsloven § 38, stk. 1, nr. 2.

Skattemæssigt har apportindskud den betydning for selskabet, at værdien af de indskudte aktiver danner grundlag for selskabets skattemæssige anskaffelsessum og afskrivningsgrundlaget. Indskyderen afstår sine aktiver til selskabet, hvilket kommer til at betyde, at der sker realisationsbeskatning af hvert enkelt aktiv. Der skal i den forbindelse laves en opgørelse over fortjeneste/tab over de afståede aktiver. [[18]](#footnote-18)

## 4.3. Udviklingen fra de subjektive til de objektive regler

Der er sket en markant udvikling i reglerne vedrørende omstrukturering, idet man er gået fra, kun at kunne anvende de subjektive regler til nu at kunne anvende både de subjektive og de objektive regler (tostrenget system). Med lov nr. 343 af 18. april 2007 blev de objektive regler indført. Med denne ændring kan aktieombytning, tilførsel af aktiver, spaltning, og fusion gennemføres skattefrit uden tilladelse fra SKAT. Formålet med loven var at lette processen for selskaber og koncerner. Ændringen betyder for mange virksomheder, at de kommer til at spare administration og ressourcer i forbindelse med omstruktureringen. De vil endvidere lettere og hurtigere kunne tilpasse sig.[[19]](#footnote-19)

Tidligere kunne virksomhederne kun anvende de subjektive regler, hvorefter der skulle ansøges om tilladelse fra SKAT, før en skattefri omstrukturering kunne gennemføres. Endvidere var det også et krav, at der blev forelagt en forretningsmæssig begrundelse. Med den nye lov fra 2009[[20]](#footnote-20), er dette ikke længere et krav, såfremt omstruktureringen gennemføres uden tilladelse.

Anvendes de objektive regler, skal man være opmærksom på, at reglerne skal respektere de almindelige objektive regler ifølge fusionsskattedirektivet[[21]](#footnote-21). I 1992 blev fusionsdirektivet gennemført ved lov i Danmark. Direktivet omfatter en fælles beskatningsordning for aktieombytning, tilførsel af aktiver, spaltning og fusion vedrørende selskaber i forskellige medlemsstater. Formålet med direktivet er, at forretningsmæssige omstruktureringer af selskaber skal lettes således, at de fire omstruktureringsmuligheder kan gennemføres skattefrit. Ifølge direktivets art. 11 kan medlemslandene afslå helt eller delvist, at bestemmelserne om succession anvendes, hvis hovedformålet eller et af dem er skatteundgåelse eller skatteunddragelse. Det vil sige, ifølge direktivet er skatteundgåelse/skatteunddragelse uacceptabelt, hvorimod skatteudskydelse (succession) er acceptabelt.[[22]](#footnote-22)

Den 28. maj 2009 vedtog folketinget lovforslag L 202 (Lov nr. 525 af 12. juni 2009), der indeholder nye regler vedrørende skattefri omstrukturering. De objektiviserede regler fra 2007 vil stadig være gældende fra 2010, men de komplicerede regler vedrørende udbyttebegrænsning jf. ABL § 36A ophæves. Herved vil der fra indkomståret 2010 ikke længere være nogen begrænsning for, hvor meget der må udloddes mellem selskaber. Der er endvidere blevet indført et holdingkrav[[23]](#footnote-23). Det vil sige, fremover er det et krav at aktierne i det erhvervede selskab (ved skattefri aktieombytning), i de deltagende selskaber (ved skattefri spaltning) og i det modtagende selskab (ved skattefri tilførsel af aktiver) ikke afstås inden for en periode på tre år fra omstruktureringstidspunktet. Den treårige ejertidsregel for aktier jf. ABL §§ 8 og 9 er også blevet ophævet med lov nr. 525 af 12. juni 2009. Reglen er i stedet for blevet erstattet af reglen om skattefrie (datterselskabsaktier og koncernselskabsaktier) og skattepligtige aktier (porteføljeaktier) jf. den nye ABL § 8.

Ved skattefri omstrukturering uden tilladelse var der tidligere en række værnsregler, der skulle være opfyldt for eksempel den treårige udbyttebegrænsning. Baggrunden for at have disse værnsregler var at undgå, at omstruktureringer blev gennemført ud fra et skatteundgåelsesmotiv. En stor del af disse værnsreglerne er ophævet med lov 525 af 12. juni 2009. Betydning af det nævnte ændringer vil blive gennemgået for de enkelte omstruktureringsmodeller nedenfor.

##  4.4. Aktieombytning

Ved en aktieombytning forstås alle former for afståelse af aktier, hvor vederlaget erlægges med aktier eller andre ejerandele. Aktieombytning anvendes ofte i praksis og kaldes også holdingmodellen. Ved denne model indskydes et holdingselskab mellem aktionæren og driftsselskabet. Holdingselskabet bliver typisk stiftet ved, at det erhvervede (afgivende) selskab indskyder aktier i et nystiftet selskab eller som apportindskud[[24]](#footnote-24) i et allerede stiftet selskab. Som vederlag for dette indskud, modtager aktionæren aktier i det erhvervende (modtagende) selskab. Se udviklingen ud fra nedenstående figur.

**Før ombytning Efter ombytning**

 ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]() ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()

**Holding**

**(modtagende)**

**Driftsselskab**

**(afgivende)**

**Driftsselskab**

**(afgivende)**

Figur 1: Aktieombytning med en aktionær og et selskab – holdingkonstruktion.

Holdingmodellen anvendes ofte i praksis. I forhold til et generationsskifte er denne model ideel. Når overdrager har fået stiftet et holdingselskab, er det derefter muligt, at overdrage aktierne i driftsselskabet til den yngre generation skattefrit, forudsat at perioden på de tre år er udløbet.[[25]](#footnote-25)

En aktieombytning udløser som hovedregel beskatning efter de almindelige regler om afståelse af aktier jf. den nye ABL § 8 (for selskaber) samt §§ 12, 13 og 14 (for personer). Undtagelsen hertil er ABL § 36. Ifølge denne paragraf er det muligt at gennemføre en aktieombytning, uden det udløser beskatning. Herved udskydes beskatning fra selve ombytningstidspunktet til den dag, hvor aktierne i holdingselskabet afstås.

Før lov nr. 343 af 18. april 2007 var det kun muligt at gennemføre en aktieombytning med en tilladelse fra SKAT. Med loven fra 2007 blev § 36 A indført i ABL. Med denne lovændring blev det muligt at gennemføre en aktieombytning uden tilladelse fra SKAT. Herved forekommer der et tostrenget system, nemlig med eller uden tilladelse. I forbindelse med forårspakken 2009[[26]](#footnote-26) er der lavet ændringer, der har betydning for den skattefrie aktieombytning uden tilladelse. Dette vil blive nærmere gennemgået i afsnit 4.4.2.3.

### 4.4.1. Konsekvenser ved skattepligtig aktieombytning

Som nævnt ovenfor udløser en aktieombytning som hovedregel beskatning. Nedenfor gennemgås konsekvenserne ved en skattepligtig ombytning for aktionærerne, det afgivende selskab samt for det modtagende selskab.

### 4.4.1.1. For aktionærerne

Eftersom aktierne i det afgivende selskab ombyttes til aktier i det modtagende selskab, vil aktierne i det afgivende selskab blive betragtet som afstået på ombytningstidspunktet. Dette medfører afståelsesbeskatning jf. ABL § 12. De nye aktier i det modtagende selskab er anskaffet til den handelsværdi, der forekommer på ombytningstidspunktet.

### 4.4.1.2. For det afgivende selskab

Aktieombytningen har ingen betydning for det afgivende selskab.

### 4.4.1.3. For det modtagende selskab

Det modtagende selskab modtager aktier i det afgivende selskab. Anskaffelsessummen på disse svarer til handelsværdien på ombytningstidspunktet.

### 4.4.2. Lovgrundlag for skattefri aktieombytning med og uden tilladelse

Med lov nr. 525 af 12. juni 2009 er der sket ændringer i forhold til lovgrundlaget for skattefri aktieombytning. Før denne lov blev gennemført, fremgik reglerne for skattefri aktieombytning med tilladelse, som tidligere nævnt af ABL § 36 og uden tilladelse af ABL § 36 A. Nu er ABL § 36 A ophævet og er i stedet en integreret del af ABL § 36. Baggrunden for dette er, at der er blevet ændret en række punkter set i forhold til ombytning uden tilladelse. Ændringen har betydet, at betingelserne for ombytning uden tilladelse stort set er de samme som for ombytning med tilladelse. I ABL § 36 er det blevet indført to nye stykker, stk. 6 og 7. Disse afsnit indeholder yderligere krav, der stilles til ombytning uden tilladelse.

### 4.4.2.1. Fælles betingelser

Nedenfor nævnes de betingelser, der er gældende for begge tilfælde (med og uden tilladelse). Disse betingelser skal være opfyldt.

**Krav til selskaberne**

ABL § 36, stk. 1 omfatter en definition af, hvilke selskaber, der kan anvende reglerne for skattefri aktieombytning. Selskaberne skal være omfattet af begrebet ”selskab i en medlemsstat” jf. fusionsdirektivet artikel 3. Såfremt der er tale om selskaber, der ligger udenfor EU, skal selskaberne svare til definitionen af danske aktie- og anpartsselskaber. Er de implicerede selskaber omfattet af den nævnte definition, er det muligt at opnå adgang til beskatning efter reglerne i FUSL §§ 9 og 11. Man skal være opmærksom på, at reglerne for aktieombytning ikke kan anvendes såfremt det afgivende eller det modtagende selskab ved beskatning i Danmark anses for at være en transparent enhed. Ved transparent enhed menes, en selskabsform der ses igennem i forhold til beskatningen. Et sådan selskab anses ikke for et selvstændigt skattesubjekt, hvilket gælder for aktie- og anpartsselskaber. Eksempel på en transparent enhed er kommanditselskaber.

**Definition af aktieombytning samt krav til vederlag**

ABL § 36, stk. 2 omfatter definitionen af en aktieombytning samt krav til vederlag. Som vederlag skal aktionærerne modtage aktier og eventuelt en kontant udligningssum.

Aktieombytning defineres således:

*”Ved ombytning af aktier forstås den transaktion, hvorved et selskab erhverver en andel i et andet selskabs aktiekapital med den virkning, at det opnår flertallet af stemmerne i dette selskab, eller, hvis det allerede har et sådan flertal, erhverver en yderligere andel ved til gengæld for værdipapirer tilhørende aktionærerne i det andet selskab at tildele dem aktier eller anparter i det første selskab og eventuelt en kontant udligningssum.”*

I forbindelse med ansøgning om tilladelse til skattefri aktieombytning skal man som rådgiver være opmærksom på indgået aktionæroverenskomster. Bestemmelserne i en sådan overenskomst kan begrænse aktionærernes stemmeret. Som eksempel på problemstillingen kan nævnes TfS2006,720LSR. Ifølge denne afgørelse var det ikke muligt for en anpartshaver med 51% af stemmerne i et driftsselskab, at opnå tilladelse til at ombytte anparterne i driftsselskabet til anparter i et holdingselskab. Baggrunden for dette var, at det fremgik af anpartshaveroverenskomsten at væsentlige beslutninger skulle afgøres på anpartshavermøde. Heraf konkluderede Landsskatteretten at sådanne beslutninger kun kunne træffes ved enighed og man fandt derved ikke grundlag for, at holdingselskabet reelt ville opnå flertallet af stemmerne i driftsselskabet.

**Aktieombytning efter interne danske regler (fuldstændig erhvervelse)**

ABL § 36, stk. 3 er en undtagelse til stk. 1 og 2. Reglerne i dette afsnit anvendes især i de tilfælde, hvor de implicerede selskaber ikke lever op til kravene i stk. 1 og 2. Det vil sige, at selskaberne ikke er omfattet af begrebet ”selskab i en medlemsstat” eller kan ligestilles med aktie-/anpartsselskaber i Danmark[[27]](#footnote-27). Herved åbner reglerne mulighed for at gennemføre en skattefri aktieombytning med tilladelse, selvom de implicerede selskaber ikke lever op til kravene jf. stk. 1 og 2. Man skal være opmærksom på at såfremt stk. 3 anvendes, indebærer det, at det modtagende selskab efter aktieombytningen skal eje 100% af det afgivende selskab.

**Ombytningsdatoen**

Ombytningsdatoen defineres på samme måde som fusionsdatoen jf. FUSL § 5[[28]](#footnote-28). Det vil sige, ombytningsdatoen er sammenfaldende med det modtagende selskabs regnskabsår. Ophører eller etableres der sambeskatning i forbindelse med ombytning, er det datoen for ophør/etablering, der danner grundlag for den skattemæssige virkning af ombytningen jf. FUSL § 5, stk. 3. I forhold til den simple udgave af aktieombytning, hvor der indskydes et holdingselskab mellem aktionæren og driftsselskabet, vil ombytningsdato og datoen for etablering i sambeskatning stemme overens med hinanden.

I forhold til aktieombytning og de andre omstruktureringsmuligheder, skal man være opmærksom på, at selskaberne indtræder i sambeskatning, når ejerandelen overstiger 50% selskaberne imellem. Man skal også være opmærksom på, at efterfølgende omstruktureringer kan medføre, at sambeskatningen ophører mellem nogle selskaber og oprettes mellem andre. Se nedenstående eksempel.

**Før ombytning Efter ombytning**

 ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]() ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]() ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]() ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()

 25%

**B A/S**

**Holding**

**B A/S**

**30/6**

**Holding**

**31/12**

100% 100%

**A A/S**

**A A/S**

**31/12**

Figur 2: Eksempel på ophør/etablering af sambeskatning.

Ud fra ovenstående er udgangspunktet, at Holding ejer 100% af aktierne i A A/S. Holding og A A/S er derfor sambeskattet jf. SEL § 31 C. I forbindelse med en efterfølgende aktieombytning, ombyttes aktierne i A A/S til aktier i B A/S. Som betaling modtager Holding aktier i B A/S. Ud fra dette ses det, at sambeskatningen ophører mellem Holding og A A/S, samtidig etableres der sambeskatning mellem B A/S og A A/S. Der forekommer ingen sambeskatning mellem Holding og B A/S, idet ejerandelen ikke overstiger 50%.

Datoen for ophør/etablering af sambeskatning er sammenfaldende med den dato, hvor aktieombytningen bliver vedtaget i det modtagende selskab (B A/S). Det vil sige, i dette tilfælde vil datoen være 1/7, idet ombytningsdatoen er sammenfaldende med det modtagende selskabs regnskabsår jf. FUSL § 5. Såfremt denne dato er midt i et indkomstår, skal der laves delopgørelser jf. SEL § stk.3. Se nedenstående eksempel på en simpel delopgørelse ud fra de forudsætninger, der er nævnt jf. figur 2.

1/1 1/7 31/12

 Vedtager aktieombytning

Holding og A A/S sambeskattes Holding opgøres for sig selv

B A/S opgøres for sig selv B A/S og A A/S sambeskattes

**Krav til frister**

I forbindelse med aktieombytningen skal man være opmærksom på fristen jf. ABL § 36, stk. 4. Her ud fra er det en betingelse at transaktioner jf. ABL § 36, stk. 1, 2 og 3 gennemføres indenfor en periode på højst seks måneder. Denne frist har virkning fra ombytningsdagen. Det er muligt for SKAT at forlænge denne frist jf. ABL § 36, stk. 4. Aktieombytningen kan ikke ske med tilbagevirkende kraft rent skattemæssigt, selvom det er muligt at stifte selskabet med tilbagevirkende kraft ifølge selskabslovene. Overholdes fristen ikke, medfører det, at aktieombytningen bliver skattepligtig. Udover de skattemæssige frister skal man endvidere være opmærksom på de selskabsretlige frister. Såfremt der i forbindelse med aktieombytningen stiftes et nyt aktieselskab, skal stiftelsen anmeldes til Erhvervs- og Selskabsstyrelsen senest seks måneder efter der er afholdt stiftende generalforsamling jf. ASL § 11. Stiftes der er anpartsselskab, skal der senest otte uger efter stiftelsesdokumentet er underskrevet ske anmeldes til Erhvervs- og Selskabsstyrelsen jf. APSL § 11.

Er der tale om en kapitalforhøjelse, skal anmeldelsen vedrørende aktieselskaber ske senest fire uger efter generalforsamlingen er afholdt jf. ASL § 156, stk. 1. For anpartsselskaber er den ligeledes fire uger jf. APSL § 71.

### 4.4.2.2. Skattefri aktieombytning med tilladelse

Udover de fælles betingelser skal nedenstående betingelser endvidere være opfyldt, når der er tale om en skattefri aktieombytning med tilladelse.

**Ejertidsvilkår/anmeldelsesvilkår**

I forbindelse med de fleste tilladelser til skattefri aktieombytning, stilles der et ejertidsvilkår[[29]](#footnote-29). Herved menes, at de implicerede parter i en periode på tre år efter ombytningen skal meddele SKAT, hvis der forekommer væsentlige ændringer. Konsekvensen af at væsentlige ændringer ikke anmeldes til SKAT kan i værste tilfælde være, at ombytningen bliver skattepligtig. Væsentlige ændringer kan for eksempel være ændringer i ejer- eller kapitalforhold i datterselskabet, ændring i aktieklasser, ændring af aktionæroverenskomster m.v. Anmeldelsen skal ske senest tre måneder før ændringen ønskes gennemført, såfremt der er tale om ændringer indenfor det erhvervende selskabs indflydelse. Er der tale om ændringer, der er udenfor selskabets indflydelse, skal ændringen anmeldes senest en måned efter, ændringen er kommet til selskabets kundskab.[[30]](#footnote-30)

**Forretningsmæssig begrundelse**

Som rådgiver skal man være opmærksom på, at ansøgningen om tilladelse til skattefri aktieombytning er tilstrækkeligt uddybende. Ansøgningen skal indeholde oplysninger om de økonomiske betragtninger samt forretningsmæssige formål, der ligger bag ombytningen. Såfremt SKAT kan bevise at skatteundgåelse er hovedformålet med ombytningen eller et af dem, kan der gives afslag.

Som hovedregel anses generationsskifte som en forretningsmæssig begrundelse jf. TfS1996.899DEP. Dette udgangspunkt kan fraviges, hvis der ud fra en helhedsvurdering konstateres, at begrundelsen er af generel karakter jf. TfS 2005.426ØLD. I denne afgørelse blev aktieombytningen begrundet med driftsrisiko, forberedelse af generationsskifte og behovet for at stifte yderligere datterselskaber. Ansøgningen indeholdt ikke yderligere dokumentation. Skatteministeriet gav afslag, idet begrundelsen ansås af generel karakter og derved have karakter af rene påstande, der altid kunne anvendes som begrundelse for ombytning. Landsretten tiltrådte Skatteministeriets afgørelse. Ud fra dette ses det, at det er vigtigt, at man i forhold til generationsskifte, kan fremlægge en konkret handlingsplan.

Autolaker sagen jf. SKM 2007.806. bevidner, at det er muligt at opnå tilladelse til skattefri omstrukturering, selvom parterne har lagt vægt på, at omstruktureringen giver mulighed for at undgå eller udskyde en beskatning. Sagen omhandlede selskab B A/S, der blevet ejet af A (80%), E (10%) og F (10%). Parterne ønskede først at stifte et fælles holdingselskab (D) ved en skattefri aktieombytning. Efterfølgende ønskede parterne hvert deres holdingselskab i forbindelse med en skattefri ophørsspaltning. Baggrunden for denne model var blandt andet, at det gav dem mulighed for at gennemføre et glidende generationsskifte, hvor A kunne overdrage sine aktier i B A/S. Der blev først givet afslag på ansøgning, eftersom Landsskatteretten ud fra en samlet vurdering anså den ansøgte omstrukturering at have som hovedformål, at opnå udskydelse af aktieavancebeskatningen for A’s afståelse af aktier i B A/S med deraf følgende skattebesparelse. Skatteministeriet tog efterfølgende sagen op igen jf. SKM2007.807. Skatteministeriet gav medhold selvom parterne havde lagt vægt på, at omstruktureringen vil give dem mulighed for at udskyde beskatningen. Skatteministeriet lagde vægt på, at omstruktureringen måtte antages at lette generationsskiftet, idet E og F fik mulighed for at overtage kontrollen med driftsselskabet på en måde der finansieringsmæssigt var mest hensigtsmæssigt. Der blev endvidere lagt vægt på at uden omstruktureringens gennemførsel, vil der være risiko for, at det planlagte generationsskifte ikke kunne gennemføres i det ønskede tempo. Der blev også lagt vægt på, at A kunne overdrage sine aktier til E og F med skattemæssig succession jf. ABL § 35. Dette underbyggede efter Skatteministeriets opfattelse, at skatteundgåelse ikke kunne anses som hovedformålet eller et af dem.

Hæftelsesbegrænsning er ligeledes en af de anvendte begrundelser for at opnå tilladelse. Baggrunden for dette kan være, at man ønsker en opdeling af aktiviteter. For eksempel hvis der er tale om et selskab, der omfatter murervirksomhed og udlejning af fast ejendom. Her kunne det være relevant at få udskilt ejendommen til et andet selskab. Fordelen ved dette er, at hvert enkelt selskab hæfter for sig selv. Hæftelsesbegrænsning er ofte angivet sammen med andre motiver og det kan derfor være svært at konkludere, om SKAT ville give tilladelse, såfremt der udelukkende var tale om hæftelsesbegrænsning[[31]](#footnote-31).

Omstrukturering indenfor koncerner er ligeledes en forretningsmæssig begrundelse jf. TfS.1996.899DEP. Denne begrundelse betegnes altid for at være forretningsmæssig begrundet. SKAT giver derved ikke afslag, medmindre der er begrundet mistanke om skatteundgåelse/skatteunddragelse[[32]](#footnote-32).

### 4.4.2.3. Skattefri aktieombytning uden tilladelse

Udover de fælles betingelser jf. afsnit 4.4.2.1. er der ligeledes for skattefri aktieombytning uden tilladelse en række yderligere krav, der skal være opfyldt. Disse krav gennemgås nedenfor.

**Krav til vederlag**

Lige som ved ombytning med tilladelse vederlægges aktionærerne med aktier og eventuelt en udligningssum. For at anvende reglerne om skattefri aktieombytning uden tilladelse er det endvidere en betingelse, at værdien, af vederlagsaktierne med tillæg af en eventuelt kontant udligningssum, svarer til handelsværdien af de ombyttede aktier jf. ABL § 36, stk. 6, 1. pkt. Det vil sige, aktierne skal have samme værdi, som hvis de skulle afstås til tredjemand.

**Holdingkrav**

I forbindelse med forårspakken 2009 er der blevet indført et holdingkrav, der er gældende for skattefrie aktieombytninger uden tilladelse jf. ABL § 36, stk. 6, 2. pkt. Holdingkravet er en treårig ejertidsregel, som har den betydning, at såfremt aktier sælges inden denne treårige periode er udløbet, er afståelsen skattepligtig. Sker afståelsen først, efter de tre år er gået, er den skattefri. For selve aktieombytningen har det ikke den store betydning, set i forhold til at der tidligere også forekom en tresårig ejertidsregel jf. ABL § 36A, stk. 4. Både nu og før medfører en afståelse af aktier i det afgivende selskab, indenfor perioden på de tre år, beskatning. Baggrunden for at indføre holdingkravet er, at tresårsreglen er afskaffet og erstattet med følgende regel: Aktier er blevet delt op i skattefrie og skattepligtige aktier jf. den nye ABL § 8. Skattefrie aktier er for eksempel datterselskabsaktier og skattepligtige aktier er for eksempel portefølje aktier. Nedenstående figur viser opdelingen af aktier.

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Betegnelse** | **Ejerandel** | **Skattemæssigt** |
| Koncernaktier | >50% | Gevinst er skattefri | Ingen fradrag for tab |
| Datterselskabsaktier | >10% | Gevinst er skattefri | Ingen fradrag for tab |
| Porteføljeaktier | <10% | Skattepligtig | Fradrag for tab |

Figur 3: Opdeling af skattepligtige og skattefrie aktier.

Holdingkravet er også indført for at forhindre, at der sker omstrukturering med det formål, at opnå ejerskab af datterselskabsaktier, der efterfølgende kan sælges skattefrit. Holdingkravet skal derved være med til at forhindre, at man omstrukturere sig til skattefrihed.

I forhold til den nye inddeling af aktier skal man være opmærksom på statusskifte. Statusskifte er blevet indført med den nye lov[[33]](#footnote-33) i ABL § 33 A. Ved statusskifte menes, at aktierne i forbindelse med en ombytning kan ændre status fra for eksempel datterselskabsaktier til porteføljeaktier. Hvis dette er tilfældet, skal man være opmærksom på, at aktierne anses for at være afstået og anskaffet igen. Anskaffelsessummen bliver derved handelsværdien på det tidspunkt, hvor skiftet sker. Skifter aktierne status i forbindelse med en skattefri aktieombytning uden tilladelse og er derved omfattet af holdingkravet, medfører det dog ikke, at hele ombytningen bliver skattepligtig.

Der forekommer en undtagelse til den treårige ejertidsperiode. Det er muligt at gennemføre efterfølgende skattefrie omstruktureringer for eksempel spaltning uden, det medfører, at den tidligere aktieombytning bliver skattepligtig. Dette er betinget af, at vederlæggelsen i forbindelse med en sådan efterfølgende skattefri omstrukturering kun kan ske i form af aktier.

I forbindelse med efterfølgende omstruktureringer (indenfor treårsperioden) skal man være opmærksom på, at holdingkravet bliver videreført og finder anvendelse på selskabsdeltagerne i den efterfølgende omstrukturering. Sideløbende med det holdingkrav der er videreført fra den første aktieombytningen, vil der i forbindelse med en efterfølgende skattefri omstrukturering opstå et ny holdingkrav. Det vil sige, at aktierne i et selskab kan være omfattet af flere holdingkrav. Se nedenstående figur og forklaring her til.

**Efter første aktieombytning Efterfølgende aktieombytning**

 ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]() ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()

**Holding**

**Holding**

 Holdingkrav udløber 2. februar 2013 Restløbetid udløber 2. februar 2013

**A A/S**

**A A/S**

 Nyt holdingkrav udløber 2. april 2014

**B A/S**

Figur 4: Holdingkrav ved aktieombytning[[34]](#footnote-34)

Ud fra figur 4 ses det, at der er gennemført en skattefri aktieombytning den 2. februar 2010 (den første ombytning), hvis holdingkrav udløber den 2. februar 2013. Eftersom der den 2. april 2011 foretages yderligere en aktieombytning, medfører det, at holdingkravet fra den første ombytning videreføres. Samtidig opstår der et nyt holdingkrav mellem A A/S og B A/S, der udløber den 2. april 2014.

Såfremt aktierne er omfattet af flere holdingkrav og de afstås inden udløbet af det holdingkrav, der vedrører den forudgående aktieombytning (2. februar 2013), vil både denne ombytning samt den efterfølgende skattefri omstrukturering blive skattepligtige. Hvis aktierne først afstås efter udløb af det første holdingkrav (vedr. aktieombytningen), men inden udløb af det andet holdingkrav (vedr. efterfølgende omstrukturering, 2. april 2014), vil det betyde, at alene den efterfølgende omstrukturering vil blive skattepligtig.[[35]](#footnote-35) Holdingkravet har virkning fra ombytningstidspunktet jf. ABL § 36, stk. 6.

**Udbyttebegrænsning**

Ifølge den gamle ABL § 36 A, stk. 7 var der begrænsning i forhold til udlodning af udbytte de første tre år efter aktieombytningen. Dengang var det kun muligt at udlodde, hvad der svarede til det ordinære resultat. Ud fra nedenstående figur ses det, at selvom der er overskud i 2008, er det ikke muligt at udlodde udbytte, idet der skal tages højde for resultatet året før. Såfremt der alligevel blev udloddet udbytte, ville det medføre, at hele ombytningen blive skattepligtig.

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| **Selskab D** | **2006** | **2007** | **2008** | **I alt** |
| **Ordinært resultat** | 0 | -2.000 | 2.000 | 0 |

Figur 5: Eksempel på udbyttebegrænsning[[36]](#footnote-36)

Med den nye lov nr. 525 af 12. juni 2009 er denne begrænsning afskaffet med virkning fra 2010. Der skal dog stadig tages hensyn til de selskabsretlige regler, hvorefter udlodningen skal være forsvarlig set i forhold til selskabets kapital jf. ASL § 110, stk. 3.

Ovenstående åbner mulighed for at flytte pengene rundt, hvilket er en fordel i forhold til et generationsskifte, idet man hurtigere kan ”slanke” driftsselskabet og derefter overdrage det til den yngre generation.

**Meddelelseskrav**

Ifølge ABL § 36, stk. 7 er det et krav, at det modtagende selskab giver SKAT meddelelse om, at selskabet har deltaget i en aktieombytning. Denne meddelelse skal gives senest samtidig med indgivelsen af selvangivelse for det indkomstår, hvor aktieombytningen er gennemført.

### 4.4.3. Konsekvenser af skattefri aktieombytning med og uden tilladelse

### 4.4.3.1. For aktionærerne

Skattefri aktieombytning med og uden tilladelse medfører, at aktionærerne i det afgivende selskab ombytter sine aktier med aktier i det modtagende selskab. I den forbindelse sker der succession på aktionærsiden. Det vil sige, der succederes i anskaffelsessum, anskaffelsestidspunkt og hensigt. Det vil sige, at overdragerens skattemæssige position på de overdragne aktier overføres til de aktier, som aktionæren modtager som vederlag i forbindelse med ombytningen jf. FUSL §§ 9 og 11.

### 4.4.3.2. For det afgivende selskab

Der sker ingenting i forhold til det afgivende selskab.

### 4.4.3.3. For det modtagende selskab

Det modtagende selskab erhverver aktier til handelsværdi jf. § 36, stk. 6.

## 4.5. Tilførsel af aktiver

Ved tilførsel af aktiver menes, at et selskab indskyder aktiver og passiver i virksomheden eller en gren af virksomheden ind i et andet selskab, uden at det efterfølgende bliver opløst jf. FUSL § 15 c, stk. 2. Vederlaget herfor er aktier i det modtagende selskab. I modsætning til aktieombytning, spaltning og fusion er det ikke muligt i forbindelse med tilførsel af aktiver at udbetale en kontant udligningssum. Der forekommer et direkte kontant vederlagsforbud jf. FUSL § 15 d, stk. 2.

Tilførsel af aktiver kan ske til såvel et nystiftet selskab som til et allerede eksisterende selskab. Ud fra figur 6 ses det, at der ved tilførsel af aktiver dannes et datterselskab, hvorimod der ved anvendelse af reglerne om spaltning dannes søsterselskaber (selskaberne ligger ved siden af hinanden).

**Indskydende**

**selskab**

 Aktier Aktiver og passiver

**Modtagende**

**selskab**

Figur 6: Tilførsel af aktiver

I forhold til generationsskifte kan tilførsel af aktiver anvendes til at etablere en konstruktion, der efterfølgende er medvirkende til, at aktier i driftsselskabet kan overdrages til den yngre generation. Tilførsel af aktiver kan anvendes i de tilfælde, hvor det ikke er muligt blot at indskyde et holdingselskab. Dette kan for eksempel være, hvis man ønsker at opdele aktiviteten i selskabet. Hvis der blot blev stiftet et holdingselskab, vil aktiviteten stadig være samlet i det oprindelige selskab og man vil derfor være lige vidt. Tilførsel af aktiver åbner mulighed for at tilfører en del af aktiviteten til et nyt datterselskab. Det antages, at driftsselskabet (det indskydende) omfatter en ejendom samt tømrervirksomhed. Ved anvendelse af reglerne om tilførsel af aktiver, tilfører man tømrervirksomheden til det nye datterselskab. Derved har man fået opdelt aktiviteten i det indskydende selskab og det indskydende selskab omfatter kun en ejendom samt aktierne i datterselskabet. På den måde har man opnået at få opdelt aktiviteten samt fået et selskab, der fremover vil virke som et holdingselskab. Efterfølgende er det muligt, at ”slanke” driftsselskab, så det bliver nemmere at overdrage til for eksempel børn.

Som udgangspunkt medfører tilførsel af aktiver beskatning, idet der er tale om salg af aktiver fra et selskab til et andet. Konsekvenserne ved en skattepligtig tilførsel af aktiver gennemgåes nedenfor.

### 4.5.1. Konsekvenser ved skattepligtig tilførsel af aktiver

### 4.5.1.1. For aktionærerne

Tilførsel af aktiver har ingen betydning for aktionærerne, eftersom det er det indskydende selskab, der vederlægges.

### 4.5.1.2. Det indskydende selskab

I forhold til det indskydende selskab skal der laves en opgørelse over aktiver og passiver til handelsværdi. Der vil derved ske afståelsesbeskatning og avancen skal medregnes i den skattepligtige indkomst jf. SEL § 8.

### 4.5.1.3. Det modtagende selskab

Det modtagende selskab erhverver aktiver og passiver fra det indskydende selskab til den opgjorte handelsværdi. Det er den værdi, der danner baggrund for afskrivningsgrundlag. Som vederlag udsteder det modtagende selskab aktier til det indskydende selskab.

Som skæringsdato er det muligt at anvende reglerne om tilbagevirkende kraft jf. SEL § 4, stk. 5. og derved have samme skæringsdato som åbningsbalancen for det modtagende selskab. Såfremt disse regler anvendes tages der udgangspunkt i den handelsværdi, der forekommer den dato.

### 4.5.2. Lovgrundlag for skattefri tilførsel af aktiver med og uden tilladelse

Ønsker man ikke at blive beskattet af avancen i forbindelse med afståelse af aktiver, skal de særlige regler for skattefri tilførsel af aktiver jf. FUSL §§ 15 c og 15 d anvendes. I forbindelse med den ny lov nr. 525 af 12. juni 2009 er der sket en del ændringer i FUSL § 15 d. Ændringerne kommer jeg ind på i forbindelse med gennemgangen nedenfor.

### 4.5.2.1. Fælles betingelser

Nedenstående betingelser er gældende for begge tilfælde.

**Krav til selskaberne**

Ifølge FUSL § 15 c, stk. 1 er det en betingelse for at anvende reglerne om skattefri tilførsel af aktiver med og uden tilladelse, at selskaberne skal være omfattet af begrebet ”selskab i en medlemsstat” jf. fusionsdirektivet artikel 3. Såfremt der er tale om selskaber, der ligger udenfor EU, skal selskaberne som tidligere nævnt svare til definitionen af danske aktie- og anpartsselskaber. Såfremt de implicerede selskaber er omfattet af den nævnte definition, er det muligt at opnå adgang til beskatning efter reglerne i FUSL § 15 d. Lige som for aktieombytning, skal man være opmærksom på, at reglerne for tilførsel af aktiver ikke kan anvendes, såfremt det indskydende eller det modtagende selskab ved beskatning i Danmark anses for at være en transparent enhed[[37]](#footnote-37).

**Grenkravet**

Hvis det indskydende selskab ønsker at tilføre en gren af en virksomhed, skal det være opmærksom på, at grenkravet er opfyldt. Grenkravet defineres som følgende jf. FUSL § 15 c, stk. 2, 2. pkt.:

*”Ved en gren af en virksomhed forstås alle aktiver og passiver i en afdeling af et selskab, som ud fra et organisationsmæssigt synspunkt udgør en selvstændig bedrift, det vil sige, en samlet enhed, der kan fungere ved hjælp af egne midler.”*

Grenkravet hviler på en konkret vurdering af, om det pågældende selskab må anses for at have flere grene, ligesom der skal foretages en konkret vurdering af, hvilke aktiver og passiver der høre til den ene eller den anden del af virksomheden. I og med grenkravet beror på en konkret vurdering, har det givet anledning til en del praksis på området. Som eksempel kan nævnes TfS2009.129SR, hvor Skatterådet bekræftede, at betingelserne for skattefri tilførsel af aktiver ved overførsel af en gren af virksomheden var opfyldt. Dette på trods af at der ikke var opnået samtykke fra samtlige kreditorer og aftaleparter til debitorskifte. Endvidere kan nævnes TfS2000.547LR, hvor Ligningsrådet ikke gav medhold i at betingelserne for tilførsel af aktiver ved overførsel af en gren af virksomheden var opfyldt. Baggrunden for dette var, at lån og låneprovenu ikke kunne skilles ad. Samlet skulle de enten blive i det indskydende selskab eller indskydes i det modtagende selskab.

TfS2000.846V viser også, at provenuet af et lån og tilhørende forpligtelser ikke kan skilles ad. I den pågældende sag, havde man overfor EF-domstolen forlagde spørgsmål om fortolkning af fusionsdirektivet. EF-domstolen nåede frem til den konklusion, at der ikke foreligger en tilførsel af aktiver i direktivets forstand i tilfælde, hvor en transaktion går ud på, at det indskydende selskab bevarer provenuet af et lån, som selskabet har optaget, mens de hertil svarende forpligtelser overdrages til det modtagende selskab.

**Tilførselsdatoen**

Tilførselsdatoen defineres på samme måde som fusionsdatoen jf. FUSL § 5[[38]](#footnote-38). Ophører eller etableres der sambeskatning i forbindelse med tilførsel af aktiver, er det datoen for ophør/etablering der danner grundlag for den skattemæssige virkning af tilførslen jf. FUSL § 5, stk. 3[[39]](#footnote-39).

**Dokumentation**

I forbindelse med lov nr. 527 af 17. juni 2008 blev kravet om indsendelse af selskabsretlige dokumenter i forbindelse med tilførsel af aktiver, spaltning og fusion ophævet. Det vil sige, selskaberne behøver ikke at indsende dokumentation såsom vurderingsberetning, vedtægter m.v. med mindre SKAT positiv beder om det.[[40]](#footnote-40)

### 4.5.2.2. Skattefri tilførsel af aktiver med tilladelse

Udover de fælles betingelser skal nedenstående betingelser også opfyldes, når der er tale om en skattefri tilførsel af aktiver med tilladelse.

**Forretningsmæssigt begrundet**

Lige som ved aktieombytning med tilladelse skal der i ansøgningen forekomme en forretningsmæssig begrundelse for at opnå tilladelse til skattefri tilførsel af aktiver. For nærmere uddybning af hvad der anses for en forretningsmæssig begrundelse henvises derfor til afsnit 4.4.2.2.

**Individuelt fastsatte vilkår**

SKAT kan ud fra en konkret vurdering fastsætte særlige vilkår i forbindelse med tilladelsen til skattefri tilførsel af aktiver. Som tidligere nævnt er det ikke længere et krav, at der skal indsendes dokumentation jf. selskabslovene. Ved fastsættelse af vilkår kan SKAT dog kræve at modtage de selskabsretlige dokumenter samt kræve, at der bliver udarbejdet yderligere dokumenter. Som eksempel på en sag, hvor der blev afgivet tilladelse med vilkår kan nævnes TfS1999.297LR, hvor der blev søgt om tilladelse til, at selskab A skattefrit kunne tilføre hele sin driftsaktivitet til et nystiftet selskab. Tilladelsen blevet givet på den betingelse, at et låneprovenu med tilhørende gældsforpligtelser, som skulle optages af selskab A lige inden tilførslen, skulle samlet set blive i selskab A eller overdrages til det nystiftede selskab.

Ifølge SKM2009.410SR blev der afgivet tilladelse uden vilkår. I denne sag var der tale om en personlig drevet virksomhed, som skulle omdannes til et A/S ved hjælp af reglerne om skattefri tilførsel af aktiver. Skatterådet bekræftede, at denne omdannelse kunne betragtes som tilførsel af aktiver jf. FUSL, hvorved der var fuld succession i forbindelse med omdannelsen til A/S.

### 4.5.2.3. Skattefri tilførsel af aktiver uden tilladelse

Dette afsnit indeholder yderligere krav til skattefri tilførsel af aktiver uden tilladelse.

**Krav til det indskydende selskab**

Det indskydende selskab kan ikke anvende reglerne om skattefri tilførsel af aktiver uden tilladelse, såfremt selskabet er hjemhørende i udlandet (udenfor EU) jf. FUSL § 15 c, stk. 1, 5. pkt., med mindre der er tale om et land, der har indgået dobbeltbeskatningsordningsoverenskomst med Danmark[[41]](#footnote-41).

**Holdingkravet**

Betingelserne og konsekvenserne ved holdingkravet i forhold til skattefri tilførsel af aktiver svarer til de nævnte betingelser og konsekvenser for aktieombytning jf. afsnit 4.4.2.3. Ved tilførsel af aktiver omfatter holdingkravet aktierne i det modtagende selskab jf. FUSL § 15 c, stk. 1. Såfremt det indskydende selskab sælger aktierne i det modtagende selskab, skal SKAT have meddelelse herom senest en måned efter afståelsen jf. FUSL § 15 c, stk. 6, 2. pkt..

**Udbyttebegrænsning**

Som tidligere nævnt under afsnit 4.4.2.3. er den treårige udbyttebegrænsning ophævet med virkning fra 2010, hvilket betyder, at der ikke længere er nogen begrænsning for, hvor meget der må udloddes selskaberne imellem. I og med der for tilførsel af aktiver forekommer et forbud mod kontantvederlag, kunne man godt forestille sig, at der kunne opstå problemer, såfremt der kort efter tilførslen blev udloddet et større beløb. Svaret kan udledes af EF-dommen af 5. juli 2007 (Hans Markus Kofoed-sagen), hvor der blev udtalt, at en efterfølgende kontantudlodning ikke kunne anses som kontantvederlag i omstruktureringen, idet udlodningen ikke var aftalt som en del af vederlaget. Sagen omhandlede to selskabsdeltagere, der i lige forhold ejede den samlede selskabskapital i Cosmopolit Holding ApS. Den 26. oktober 1993 erhverver de aktier i selskabet Dooralong Ltd. Efterfølgende blev kapitalen forhøjet i Dooralong Ltd, idet selskabet udstedte nye aktier. Den 29. oktober 1993 fortager de to anpartshavere en ombytning af alle deres anparter i Cosmopolit med alle de nyudstedte aktier i Dooralong. Efter ombytningen ejer de to personer nu aktier i Dooralong, som nu ejer hele selskabskapitalen i Cosmopolit. Den 1. november 1993 modtager Dooralong udbytte fra Cosmopolit. Efterfølgende besluttes det på generalforsamlingen den 3. november 1993, at der skal udloddes udbytte fra Dooralong til de to selskabsdeltagere. I forbindelse med selvangivelse angav den ene af selskabsdeltagerne, at den ovennævnte ombytning skulle være skattefri. De danske skattemyndigheder tilsidesatte selvangivelsen, idet de anså, at udlodningen af udbyttet burde anses for at indgå som et led i ombytningen. Ifølge EF-domstolen kunne udbyttet ikke sammenlignes med en kontant udligningssum og SKAT tabte derfor sagen. Der blev lagt vægt på, at der ved kontant udligningssum er tale om en pengeydelse, der har karakter af en egentlig modydelse til gengæld for erhvervelsen. Der blev endvidere lagt til grund, at udbyttet ikke kunne kvalificeres som kontant udligningssum alene på baggrund af den tidsmæssige periode.

**Meddelelseskrav**

Senest samtidig med indgivelsen af selvangivelse for det indkomstår, hvori den skattefrie tilførsel af aktiver er gennemført, skal det modtagende selskab oplyse SKAT, at selskabet har deltaget i en skattefri tilførsel af aktiver jf. FUSL § 15 c, stk. 6.

### 4.5.3. Konsekvenser af skattefri tilførsel af aktiver med og uden tilladelse

### 4.5.3.1. For aktionærerne

Aktionærerne bliver ikke påvirket af skattefri tilførsel af aktiver, eftersom det indskydende selskab ikke ophører i forbindelse med tilførslen.

### 4.5.3.2. For det indskydende selskab

I forbindelse med tilførsel af aktiver skal der opgøres en avance. Denne avance beskattes ikke jf. FUSL § 15 d, stk. 1. Der skal endvidere opgøres en anskaffelsessum på de aktier, som det indskydende selskab modtager som vederlag. I forbindelse med lovændringen i 2009[[42]](#footnote-42) er den tidligere regel jf. FUSL § 15 d, stk. 4 blevet ændret. Før skulle aktierne i det modtagende selskab anses for anskaffet for et beløb svarende til den skattemæssige værdi af de tilførte aktiver og passiver på tilførselsdatoen. Med ændringen anses aktierne for anskaffet til handelsværdi.

### 4.5.3.3. For det modtagende selskab

Det modtagende selskab succederer i anskaffelsestidspunkt, anskaffelsessum, afskrivninger og hensigt, såfremt det indskydende selskab er et dansk selskab jf. FUSL § 8.

## 4.6. Spaltning

Ved en spaltning sker der en opdeling af et selskabs aktiviteter. Ifølge FUSL § 15 a, stk. 2 defineres en spaltning således:

*”Ved spaltning forstås den transaktion, hvorved et selskab overfører en del af eller samtlige sine aktiver og passiver til et eller flere eksisterende eller nye selskaber ved i samme forhold som hidtil at tildele sine selskabsdeltagere aktier eller anparter og eventuelt en kontant udligningssum.”*

Der forekommer to former for spaltning. En ophørsspaltning (egentlig spaltning) eller grenspaltning (uegentlig spaltning).

Ved ophørsspaltning overdrager det indskydende selskab samtlige aktiver og forpligtelser til to eller flere selskaber. Efterfølgende ophører det indskydende selskab.

**Før spaltning Efter spaltning**

 ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]() ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()

Spaltning

**Nyt selskab**

**modtagende**

**selskab**

**Nyt selskab**

**modtagende**

**selskab**

**Indskydende**

**selskab**

**Indskydende**

**selskab**

Figur 7: Ophørsspaltning

Ved en grenspaltning opdeles det indskydendes selskabs aktivitet. Selskabet ophører ikke efterfølgende. Det indskyder blot en ”gren” af aktiviteterne til et eller flere selskaber.[[43]](#footnote-43) Grenkravet defineres under afsnit 4.5.2.1.

**Før spaltning Efter spaltning**

 ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]() ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()

Spaltning

**Modtagende**

**selskab**

**Indskydende**

**selskab**

**Indskydende Gren**

**selskab**

Figur 8: Grenspaltning

Spaltning kan også anvendes i forbindelse med generationsskifte. Det antages, at faderen har overdraget nogle aktier i et holdingselskab, der under sig har et driftsselskab, til modtageren (børn, nær medarbejder eller tredjemand). Efterfølgende ønsker man at spalte det fælles holdingselskab, så overdrager og modtager får hvert deres selskab. Derved er det muligt for faderen at overdrage resten af aktiebeholdningen i driftsselskabet til modtageren. På den måde kan man gennemføre et glidende generationsskifte.

Spaltning kan gennemføres skattepligtig eller skattefrit. Ligesom for aktieombytning og tilførsel af aktiver anvendes det tostrengede system (med og uden tilladelse), såfremt reglerne for skattefri spaltning anvendes jf. FUSL. De skattemæssige regler for skattefri spaltning fremgår af FUSL §§ 15 a og 15 b.

### 4.6.1. Konsekvenser ved skattepligtig spaltning

Som nævnt ovenfor er det frivilligt, om man vil gennemføre en spaltning skattefrit eller skattepligtigt. Motivet for at vælge en skattepligtig spaltning frem for en skattefri kan være, hvis der er tale om store skattemæssige underskud. De skattemæssige underskud bortfalder nemlig ved en skattefri ophørsspaltning.Ved en skattefri ophørsspaltning vil hverken underskud i det indskydende eller i det modtagende selskab fra tidligere år kunne udnyttes i det modtagende selskab efter spaltningen jf. FUSL § 8, stk. 6, 1. pkt. Den skattefrie ophørsspaltning medfører altså total underskudsbegrænsning. Undtagelsen hertil er skattefrie spaltninger indenfor en sambeskattet koncern, hvor underskud både i det indskydende og i det modtagende selskab kan videreføres, forudsat at underskuddet er opstået i sambeskatningsperioden jf. FUSL § 8, stk. 6, 2. pkt. Ved skattefri grenspaltning bevarer det indskydende selskab retten til at fremføre sine egne tidligere underskud/tab. Det indskydende selskabs underskud/tab bevares derved fuldt ud og skal altså ikke reduceres forholdsmæssigt som følge af spaltningen.

Selskaberne skal endvidere være opmærksomme på at såfremt, der forekommer uudnyttede tab jf. ABL, KGL eller EBL i et af selskaberne, kan disse tab ikke fremføres i det modtagende selskabs skattepligtige gevinster jf. FUSL § 8, stk. 8.

Såfremt spaltningen er skattepligtig har det følgende konsekvenser:

### 4.6.1.1. For aktionærerne

For aktionærerne vil der være tale om afståelsesbeskatning. Der skal laves en opgørelse af avancen. Gevinster skal beskattes og tab kan fradrages i anden aktieindkomst jf. ABL §§ 12 og 13.

### 4.6.1.2. For det indskydende selskab

For det indskydende selskab vil der ske afståelsesbeskatning jf. SEL § 8 af den gevinst der eventuelt opstår i forbindelse med overdragelse af aktiver til de fortsættende selskaber.

### 4.6.1.3. For det modtagende selskab

For det modtagende danner handelsværdien baggrund for anskaffelsessum og afskrivninger.

### 4.6.2. Lovgrundlag for skattefri spaltning

Som tidligere nævnt kan skattefri spaltning gennemføres med eller uden tilladelse. Lovgrundlaget for begge tilfælde fremgår af FUSL § 15 a.

### 4.6.2.1. Fælles betingelser

Nedenstående fælles betingelser er gældende i begge tilfælde.

**Krav til selskaberne**

Ligeledes som for aktieombytning og tilførsel af aktiver skal de involverede selskaber været omfattet af begrebet ”selskab i en medlemsstat” og selskaberne må ikke anses som en transparent enhed jf. FUSL § 15 a, stk. 1, 1. pkt.[[44]](#footnote-44)

**Grenkravet**

Spaltes der kun en del af virksomheden, skal grenkravet være opfyldt jf. FUSL § 15 a, stk. 3 jf. FUSL § 15 c, stk. 2[[45]](#footnote-45). Som eksempler på sådanne vilkår kan nævnes TfS2001.72 (SKM2001.78.LR). Ifølge denne afgørelse anmodede A A/S om at opnå tilladelse til at udspalte en gren af virksomheden. A A/S ejede en portion egne aktier. Med grenspaltningen ønskede man, at udspalte en mindre del af aktierne til det modtagende selskab, der efterfølgende skulle anvende dem til afdækning af udstedte aktieoptioner til medarbejdere. Ligningsrådet vurderede ikke egne aktier som en gren af en virksomhed. Der blev derfor stillet krav om, at beholdningen af egne aktier skulle forblive i det indskydende selskab.

**Spaltningsdato**

Spaltningsdatoen skal som hovedregel fastlægges ifølge FUSL § 5. Det vil sige, spaltningsdatoen skal være sammenfaldende med skæringsdagen for det modtagende selskabs regnskabsår.[[46]](#footnote-46) Undtagelsen forekommer, hvis der er tale om sambeskatning. Ophører eller etableres der sambeskatning i forbindelse med spaltningen, er det datoen for ophør/etablering der danner grundlag for den skattemæssige virkning af spaltningen jf. FUSL § 5, stk. 3[[47]](#footnote-47).

**Vederlagskrav**

Ifølge FUSL § 15 b, stk. 4 skal der af hensyn til den skattemæssig succession på deltagersiden vederlægges med aktier i det modtagende selskab og eventuelt med en kontant udligningssum. Det kan derved ikke forhindres, at vederlaget udbetales som kontanter i stedet for aktier. En kontant udligningssum kan eventuelt anvendes som indskud på en ophørspension[[48]](#footnote-48).

Sker der vederlægges med kontanter, skal man være opmærksom på, at det medfører, at beløbet ikke er skattefrit. Hvis der udelukkende vederlægges med kontanter, medfører det, at aktionæren ikke længere er selskabsdeltager i det modtagende selskab. Der er dog den begrænsning, at der skal ske vederlæggelse af mindst én aktionær med én aktie i det modtagende selskab.

### 4.6.2.2. Skattefri spaltning med tilladelse

Udover de fælles krav til skattefri spaltning skal skattefri spaltning med tilladelse endvidere leve op til nedenstående krav.

**Forretningsmæssig begrundelse**

Et af kravene til skattefri spaltning med tilladelse er ligeledes som for skattefri aktieombytning og tilførsel af aktiver, at der skal fremlægges en forretningsmæssig begrundelse. I forhold til spaltning er det især forretningsmæssige begrundelser som generationsskifte, spaltning af pengetanke, spaltning med henblik på frasalg og uenighed blandt aktionærerne der har medvirket til en omfattende praksis, hvor SKAT både har givet tilladelser og afslag[[49]](#footnote-49). Ifølge afgørelsen fra Landsskatteretten SKM2006.163LSR blev der givet afslag på skattefri ophørsspaltning. Der var tale om en far (A), der sammen med sine tre børn ejede selskab A A/S. A A/S omfattede aktiviteten salg af tøj, udlejning af fast ejendom samt ejerskab af værdipapir. Ved spaltningen skulle A A/S ophøre. Salg af tøj samt ejendommen skulle spaltes til et nystiftet selskab F A/S, mens værdipapirporteføljen skulle spaltes til et nystiftet G A/S. Efter spaltningen var det meningen at faderen skulle eje G A/S 100% og F A/S med 10%. Idet faderen var rundet de 73 år, ønskede man med spaltningen at lave et glidende generationsskifte, så børnene vil opnå bestemmende indflydelse i F A/S, der skulle indeholde salg af tøj samt udlejning af fast ejendom. Ud fra en helhedsvurdering mente Landsskatteretten, at den begrundede omstrukturering havde til hovedformål at opnå skatteudskydelse af aktieavancebeskatningen og derfor medførte dette afslag på skattefri spaltning.

I den næste afgørelse TfS2004.206 (SKM2004.73.TSS) var der tale om to personer A og B, der i fællesskab ejede H (holdingselskab). I ansøgningen anmodede A og B om at opnå tilladelse til at spalte holdingselskabet til hvert deres (H1 og H2). Som udgangspunkt fik de tilladelse under den forudsætning, at strukturen skulle opretholdes i mindst tre år. Kun en måned efter tilladelsen var givet og endnu ikke var udnyttet, modtog SKAT en ny anmodning. Den nye anmodning lød på, om det var muligt for H1 at sælge aktierne i D enten ved tilbagesalg eller ved salg til H2, eftersom A i mellemtiden var blevet syg og derfor ikke kunne fortsætte i D’s drift. Med baggrund i de ændrede forhold anså Told- og Skattestyrelsen det ikke for sandsynliggjort, at der reelt ville ske opstart af ny virksomhed i H1. Eftersom det påtænkte salg af H1’s aktier i D medførte, at den ved spaltningen opnåede struktur kun ville blive opretholdt i et splitsekund og ikke som forudsat ved tilladelsen, i mindst tre år. Ud fra dette anså Told- og Skattestyrelsen ikke, at hovedformålet længere var forretningsmæssigt begrundet og gav derfor afslag.

Autolaker sagen fra 2007 viser, at det er muligt, at få medhold selvom der i første omgang er givet afslag. Afgørelsen viser også, at selvom man i ansøgningen nævner de skattemæssige fordele ved at gennemføre en skattefri omstrukturering, anses dette ikke for skatteundgåelse. Sagen er nærmere gennemgået i afsnit 4.4.2.2.

**Individuelt fastsatte vilkår**

Ifølge FUSL § 15 a, stk. 1, 3. pkt. fremgår det, at SKAT kan fastsætte særlige vilkår i forbindelse med tilladelsen til skattefri spaltning. SKAT kan endvidere kræve at få udarbejdet dokumenter, der kan understøtte deres beslutning.

### 4.6.2.3. Skattefri spaltning uden tilladelse

**Yderligere krav til selskaberne**

Udover de fælles krav skal selskaberne endvidere være opmærksom på, at det ikke er muligt, at anvende reglerne om skattefri spaltning uden tilladelse jf. FUSL § 15 a, stk. 1, 5. pkt., hvis:

1. der er mere end en aktionær.
2. én eller flere af disse har været aktionær i mindre end tre år og ikke har rådet over flertallet af stemmerne i den periode, vedkommende har været aktionær.
3. den eller de pågældende er eller i forbindelse med spaltningen bliver selskabsdeltagere i det modtagende selskab, hvor de tilsammen råder over flertallet af stemmerne.

Formålet med dette er at forhindre, at det indskydende selskab via reglerne om skattefri spaltning uden tilladelse reelt afstår aktiver til tredjemand, uden det medfører beskatning.[[50]](#footnote-50) Det kan illustreres således:

 **Før salg af aktier Efter salg af aktier**  1 1 2

 ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]() ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]() ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()

**Holding**

**Holding**

**Drift**

**Drift**

Figur 9

Udgangspunktet i eksemplet er, at person 1 ejer samtlige aktier i Holding, hvilket han har gjort i tre år. Han ønsker efterfølgende at sælge halvdelen til person 2. Efter salget ejer parterne 50% hver. Efter et år ønsker de at spalte det fælles holdingselskab og derved få hvert deres. Ifølge reglerne jf. FUSL § 15 a, stk. 1, 5. pkt. er dette ikke muligt, eftersom person 2 kun har ejet aktierne i et år og derved overskrides treårsreglen.

Reglerne kan heller ikke anvendes, hvis en selskabsdeltager med bestemmende indflydelse er hjemmehørende i udlandet jf. FUSL § 15 a, stk. 1, 7. pkt. Det vil sige, hvis der er tale om en person, der ikke er skattepligtig til Danmark eller lande indenfor EU.

Som det sidste skal man være opmærksom på, at en skattefri grenspaltning uden tilladelse ikke kan gennemføres, hvis en selskabsdeltager, som modtager skattefrit udbytte af aktierne i det indskydende selskab og som samtidig vil være helt eller delvis skattepligtig af avancen ved salg af disse aktier jf. ABL § 17 (næringsaktier), vederlægges med andet end aktier i det eller de modtagende selskaber.

**Vederlag**

For at kunne anvende reglerne om skattefri spaltning uden tilladelse er det et krav, at værdien af de tildelte aktier med tillæg af en eventuel kontant udligningssum svarer til handelsværdien jf. FUSL § 15 a, stk. 2, 2. pkt.

**Holdingkrav**

Det nye holdingkrav er også gældende for skattefri spaltning uden tilladelse. Ved en skattefri spaltning uden tilladelse omfatter holdingkravet aktierne i de deltagende selskaber i spaltningen. Det vil sige, holdingkravet omfatter både indskydende og modtagende selskaber. I forhold til spaltning gælder holdingkravet kun for de selskaber, der efter spaltningen ejer mere end 10% af kapitalen i et af de deltagende selskaber.

Som tidligere nævnt under afsnit 4.4.2.3. skal man være opmærksom på, at holdingkravet videreføres ved senere skattefri omstruktureringer. Udover at være opmærksom på de videreførte holdingkrav, skal man endvidere være opmærksom, at der kan opstå problemer såfremt aktionærkredsen består af både fysiske og juridiske personer (se nedenstående konstruktionen).

 **Før spaltning Efter spaltning**

**Holding**

**Holding**

![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]() ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()

 Minus Holdingkrav

 Holdingkrav

**A A/S**

**A1 A/S**

**A2 A/S**

Figur 10: Viser at aktionærerne i A A/S består af både fysiske og juridiske personer[[51]](#footnote-51)

Ud fra figur 10 fremgår det, at selskab A1 A/S og A2 A/S bliver dannet efter en spaltning af selskab A A/S. I forbindelse med denne omstrukturering er der opstået et holdingkrav mellem Holding og A2 A/S. Der forekommer ikke noget holdingkrav mellem A1 A/S og aktionæren, eftersom der er tale om en fysisk person. Man kan godt lave en sådan konstruktion, hvis man er hundrede procent sikker på, at ingen af parterne ønsker at sælge sine aktier, inden den treårige perioden er gået. Problemet med denne konstruktion er, at såfremt aktionæren i selskab A1 A/S ønsker at sælge sine aktier inden holdingkravet (mellem holding og selskab A2) på de tre år er udløbet, kommer det til at betyde, at hele omstruktureringen bliver skattepligtig.

**Forholdet mellem aktiver og passiver**

For at kunne anvende reglerne om skattefri spaltning uden tilladelse skal forholdet mellem de aktiver og forpligtelser, der overføres til det modtagende selskab stemme overens med forholdet mellem de aktiver og forpligtelser, der er i det indskydende selskab jf. FUSL § 15 a, stk. 2, 3. pkt. I praksis er dette meget svært, hvis der er tale om spaltning af et driftsselskab. I stedet for vil man stifte et holdingselskab, der efterfølgende ejer alle aktier i driftsselskabet. Dernæst spaltes holdingselskabet jf. FUSL § 15 a, stk. 2, 3. pkt. For at kunne spalte holdingselskabet, kan selskabet være nødsaget til at optage gæld, for at leve op til reglerne om forholdet mellem aktiver og passiver. Som eksempel kan nævnes:

**Før spaltning Efter spaltning**

 Person 1 Person 2

![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]() ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]() ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()

Spaltning

**H 2**

**H 1**

**Holding**

**Drift A/S**

**Drift A/S**

Figur 11: Viser konstruktioner før og efter en spaltning.

Før spaltningen ejer de to personer 50% hver af Holding. For at kunne spalte Holding, optager selskabet gæld for t.kr. 75.000. Det forudsættes, at driftsselskabet udgør t.kr. 50.000, hvilket skal deles lige mellem de to selskabsdeltagere. Det forudsættes endvidere, at person 1 skal have udbetalt sin andel i kontanter. Efter optagelse af lånet ser forholdet mellem aktier og passiver således ud i Holding.

|  |  |
| --- | --- |
| **Aktier t.kr.** | **Passiver t.kr.** |
| Kapitalandele | 25.000 | Egenkapital | 25.000 |
| Kontanter | 75.000 | Lån | 75.000 |

Efter spaltningen modtager person 1 t.kr. 25.000 i kontanter. Person 2 modtager t.kr. 50.000 i kontanter samt t.kr. 50.000 vedrørende kapitalandele i Drift A/S. Det vil sige, spaltningen ender ud med følgende fordeling:

|  |  |
| --- | --- |
| **Person 1** | **Person 2** |
| Kontanter | 25.000 | Kapitalandele |  50.000 |
|  |  | Kontanter |  50.000 |
|  |  | Lån | -75.000 |
| **I alt** | **25.000** |  |  **25.000** |

**Meddelelseskrav**

Ved skattefri spaltning uden tilladelse er det det modtagende selskabs pligt at angive, at det har deltaget i en sådan spaltning senest samtidig med indgivelse af selvangivelse for det indkomstår, hvor spaltningen er gennemført jf. FUSL § 15 c, stk. 6.

### 4.6.3. Konsekvenser ved skattefri spaltning

### 4.6.3.1. For aktionærerne

Såfremt aktionærerne i det indskydende selskab vederlægges med aktier i det modtagende selskab, medfører det succession. Ifølge FUSL § 11, stk. 1, 1. pkt. skal aktionærernes eksisterende anskaffelsessummer anvendes på de nye aktier.

Vederlægges aktionærerne i det indskydende selskab med andet end aktier i det modtagende selskab, vil dette blive betragtet som afståelse til tredjemand jf. FUSL § 15 d, stk. 4, 3. pkt. De vil derved blive beskattet. Beskatningen er delt op i to, alt efter om der er tale om ophørsspaltning eller grenspaltning. Er der tale om en ophørsspaltning, medfører det afståelsesbeskatning jf. FUSL § 15 d, stk. 4, 3. pkt. jf. FUSL § 9, stk. 2. Er der tale om en grenspaltning, vil afståelsen blive beskattes som udbytte jf. FUSL § 15 d, stk. 4, 4. pkt.

### 4.6.3.2. For det indskydende selskab

Hvis det indskydende selskab ophører i forbindelse med spaltning, vil det være skattepligtigt frem til spaltningsdatoen jf. FUSL § 7, stk. 1. Idet der er tale om en skattefri spaltning, forekommer der ingen afståelsesbeskatning. Dette forudsætter selvfølgelig at selskabet er skattepligtigt til Danmark. Er der tale om en genspaltning og det indskydende selskab derved fortsætter, vil selskabet fortsat være skattepligtig.

### 4.6.3.3. For det modtagende selskab

Ifølge FUSL § 15 d, stk. 2, 1. pkt. jf. FUSL § 8, stk. 1 succederer det modtagende selskab i det indskydende selskabs skattemæssige stilling set i forhold til de aktiver og forpligtelser, selskabet modtager fra det indskydende selskab. Lige som for det indskydende selskab forudsætter denne skatteudsættelse fortsat tilknytning til Danmark. Det modtagende selskab skal være opmærksomt på, at dets egne aktiver og forpligtelser kan fanges af principper og hensigter, der følger med fra det indskydende selskab. Det vil sige, får det modtagende selskab for eksempel værdipapirer, der er næringsbaseret, vil det smitte af på en eventuel værdipapirbeholdning hos det modtagende selskab.

I forbindelse med spaltning skal det modtagende selskab være opmærksomt på de skattemæssige hæftelser jf. FUSL § 15 b, stk. 3. Ophører det indskydende selskab, påhviler det de modtagende selskaber at indgive selvangivelse for det indskydende selskab for perioden: Fra sidste indkomstår til spaltningsdatoen. De modtagende selskaber indtræder endvidere i det indskydende selskabs krav mod SKAT samt hæfter solidarisk for et hvert bødeansvar der er rettet mod det indskydende selskab.

## 4.7. Fusion

Med en fusion menes, at et selskab overdrager sin formue som helhed til et andet selskab eller sammensmelter med det jf. FUSL § 1, stk. 3. Ifølge ASL § 134 og APSL § 165 defineres en fusion således:

*”Der foreligger en fusion, når et selskab uden likvidation opløses ved overdragelse af selskabets aktiver og gæld som helhed til et andet selskab, eller når to eller flere selskaber sammensmeltes til et nyt selskab.”*

Der forekommer to former for fusion, absorption/uegentlig fusion og kombination/egentlig fusion.

**Før fusion Efter fusion**

**A A/S**

**B A/S**

**B A/S**

**A A/S**

**C A/S**

Figur 12: Uegentlig fusion

Ved en ugentlig fusion overdrager to eller flere selskaber deres aktiver og passiver til et nystiftet selskab og ophører derefter begge to.

**Før fusion Efter fusion**

**A A/S**

**B A/S**

**B A/S**

**A A/S**

Figur 13: Egentlig fusion

Ved en egentlig fusion overdrager et selskab sine aktiver og passiver til et andet selskab, hvorefter det overdragende selskab ophør og det andet selskab fortsætter.

Når fusionen foretages mellem moder- og datterselskaber kaldes det for en lodret fusion. Moderselskabet erhverver datterselskabets aktiver og passiver, hvorefter datterselskabet ophører. Ved en omvendt lodret fusion er det datterselskabet, der erhverver moderselskabets aktiver og passeiver. Efterfølgende ophører moderselskabet.[[52]](#footnote-52)

Lige som tilførsel af aktier og spaltning er fusion også en mulighed i forbindelse med et generationsskifte. For eksempel kan overdragers driftsselskab og modtagerens driftsselskab fusionen med hinanden. I et sådan tilfælde kan man lave en uegentlig fusion og derved lade overdragers driftsselskab ophøre. Efterfølgende er det muligt for overdrager at overdrage sin aktieandel til modtageren.

### 4.7.1. Lovgrundlag for fusion

Reglerne i fusionsskatteloven finder anvendelse på de selskaber, der fremgår af FUSL § 1, stk. 1 og §§ 14-14i. Lovens bestemmelser kan også anvendes i forbindelse med fusion af selskaber jf. FUSL § 1 og udenlandske selskaber, såfremt de er omfattet af fusionsdirektivet selskabsbegreb. Det vil sige, at der er tale om et ”selskab i en medlemsstat” eller selskaber svarende til danske anparts- og aktieselskaber. Det er ikke muligt at anvende regler for fusion ved sammenlægning af interessentskaber, kommanditselskaber eller partnerselskaber jf. FUSL § 1, stk. 1 jf. SEL § 1, stk. 1, nr. 2.

Skattemæssigt er det valgfrit, om der ønskes en skattepligtig- eller en skattefri fusion. En fusion bliver skattepligtig, når der blot fusioneres efter de selskabsretlige regler og derved ikke anvender reglerne ifølge FUSL.

### 4.7.2. Skattepligtig fusion

Baggrunden for, at der ønskes en skattepligtig fusion, kan være, hvis de fusionerede selskaber har større skattemæssige underskud, der endnu ikke er anvendt. Det er ikke muligt at fusionere sig til et skattemæssigt underskud. Som hovedregel bortfalder skattemæssige underskud fra tidligere år, når der foretages en skattefri fusion jf. FUSL § 8, stk. 6, 1. pkt. Hovedreglen fraviges, såfremt der er tale om sambeskattede selskaber. Er der tale om sambeskattede selskaber, kan underskud, der er opstået i sambeskatningsperioden, fremføres ubegrænset i sambeskatningsindkomsten jf. FUSL § 8, stk. 6, 2. pkt. Det vil sige, særunderskud der er opstået før sambeskatningen er indtruffet, bortfalder på samme måde som for selskaber, der ikke er sambeskattet før den skattefrie fusion. I lighed med spaltning skal de fusionerede selskaber være opmærksomme på, at såfremt der forekommer uudnyttede tab jf. ABL, KGL eller EBL i et af selskaberne, kan disse tab ikke fremføres i det modtagende selskabs skattepligtige gevinster jf. FUSL § 8, stk. 8.

Selvom parterne vælger den skattepligtige model, kan det godt være, at fusionen alligevel kan gennemføres skattefrit. Dette er tilfældet, hvis aktierne i det ophørende selskab er defineret som datterselskabsaktier eller koncernselskabsaktier jf. den nye ABL § 8.[[53]](#footnote-53)

**Krav til fusionsdato**

Fusionen har skattemæssig virkning fra det tidspunkt, hvor fusionen er endeligt vedtaget i de deltagende selskaber jf. SEL § 8 A, stk. 1. Det er dog muligt at gennemføre skattepligtige fusioner med tilbagevirkende kraft og derved anvende balancedatoen som skæringsdato jf. SEL § 8 A, stk. 2. Vælger man at anvende reglerne om tilbagevirkende kraft, tager man udgangspunkt i værdien af det indskydende selskab pr. denne dato. Denne værdi lægges til grund for afståelsessummen i det indskydende selskab og for anskaffelsessummen i det modtagende selskab. Såfremt der er tale om koncernforbindelse på fusionstidspunktet, skal tidspunktet for ophørt/etablering af koncernforbindelse anvendes som skæringsdato jf. SEL § 8 A, stk. 2, 3. pkt.

**Krav til indsendelse af dokumentation**

For at fusionen får virkning fra skæringsdagen, er det en betingelse, at der indsendes kopi af de dokumenter, der selskabsretligt skal være opfyldt senest en måned efter, de deltagende selskaber har vedtaget fusionen. Dette krav er dog kun gældende, såfremt fusionen gennemføres med tilbagevirkende kraft jf. SEL § 8 A, stk. 2, 4. pkt.

### 4.7.3. Konsekvenser ved skattepligtig fusion

### 4.7.3.1. Konsekvenser for aktionærerne

Aktionærerne i det indskydende selskab anses for at have afstået deres aktier fra det tidspunkt, hvor fusionen er vedtaget af de deltagende selskaber. Aktionærerne er skattepligtige af avancen jf. ABL § 12.

Er der tale om datterselskabsaktier eller koncernselskabsaktier og er aktionæren et selskab, vil afståelsen være skattefri jf. den nye ABL § 8. Aktierne i det modtagende selskab anses også for at være erhvervet på tidspunktet for vedtagelsen af fusionen. Når aktionærerne afstår deres aktier, sker vederlæggelsen med aktier i det modtagende selskab eller med kontanter[[54]](#footnote-54).

### 4.7.3.2. Konsekvenser for det indskydende selskab

Idet der er tale om en skattepligtig fusion, vil det indskydende selskab blive beskattet ifølge realisationsprincippet. Såfremt der er tale om datterselskabsaktier eller koncernselskabsaktier, vil fusionen være skattefri jf. den nye ABL § 8.

### 4.7.3.3. Konsekvenser for det modtagende selskab

Det vederlag som det modtagende selskab yder for de enkelte aktiver og forpligtelser, danner baggrund for anskaffelsessummen jf. SEL § 8 A, stk. 2, 2. pkt. Det er dette beløb, der kan afskrives på, såfremt der er tale om afskrivningsberettigede aktiver.

### 4.7.4. Skattefri fusion

Ved skattefri fusion forekommer der ikke det tostrengede system (med og uden tilladelse), som er tilfældet for aktieombytning, tilførsel af aktiver og spaltning. Hvis der hersker tvivl om, om den planlagte fusion overholder kravene til fusion jf. FUSL, kan der indhentes et bindende svar fra SKAT. Udover de selskabsretlige regler for fusion skal følgende skattemæssige krav være opfyldt:

**Krav til vederlag**

Ifølge FUSL § 2 er det en betingelse for at anvende reglerne om skattefri fusion, at vederlaget til selskabsdeltagerne i det indskydende selskab kun sker med aktier i det modtagende selskab og eventuelt med en kontant udligningssum. Tidligere var der en begrænsning på dette beløb. Beløbe måtte ikke overskride 10% af de udstedte aktiers værdi. Hvis der vederlægges i kontanter, skal man være opmærksom på, som tidligere nævnt, at beløbet ikke er skattefrit.

Der er dog den begrænsning, at der skal udstedes aktier til minimum én af ejerne af det indskydende selskab, medmindre ejeren er et selskab og det har ejet aktierne i det ophørende selskab i mere end tre år. Der skal endvidere gøres opmærksom på, at der ikke må ske en skævdeling i forholdet mellem de aktionærer, der er med i fusionen.

**Krav til fusionsdato**

Kravene til fusionsdatoen fremgår af FUSL § 5. Ifølge § 5, stk. 1 defineres fusionsdatoen således:

*”Datoen for den i forbindelse med fusionen udarbejdede åbningsstatus for det modtagende selskab anses for fusionsdato. Det er en betingelse for anvendelsen af reglerne i denne lov, at fusionsdatoen er sammenfaldende med skæringsdatoen for det modtagende selskabs regnskabsår.”*

Det vil sige, stiftes der ved fusionen et nyt selskab, skal den skattemæssige fusionsdato være sammenfaldende med det modtagende selskabs åbningsstatus. Sker fusionen til et eksisterende selskab, skal datoen være sammenfaldende med det modtagende selskabs regnskabsår for eksempel 1/1.

Undtagelsen hertil er, hvis det eksisterende selskab er et skuffeselskab. Såfremt der er tale om et skuffeselskab, behøves fusionsdatoen ikke at være sammenfaldende med selskabets regnskabsår og selskaberne behøver derfor ikke at have samme skattemæssige fusionsdato jf. FUSL § 5, stk. 2. Baggrunden for dette er, at gøre det muligt at stifte et selskab før fusionsdatoen samt at anvende selskabet som det modtagende selskab i forbindelse med en fusion. Herved undgår man at omlægge regnskabsåret for skuffeselskabet. Endvidere undgås fusionen at blive skattepligtig, hvis man glemmer at foretage regnskabsomlæggelsen. Anvendes der forskellige regnskabsår i de selskaber, der indgår i fusionen, skal man nemlig være opmærksom på, at regnskabsårene skal omlægges. Det er et krav at selskaberne anvender samme regnskabsår, hvis fusionen skal gennemføres skattefri.[[55]](#footnote-55)

Ud fra ovenstående er den skattemæssige fusionsdato afhængig af, hvordan datoen defineres ifølge selskabsloven/regnskabsmæssigt. Dette kommer også til udtryk i afgørelsen fra 1998 (TfS 1998.218VLD), hvor Erhvervs- & Selskabsstyrelsen ikke vil godkende fusionsdatoer, der lå henholdsvis 3½ og 1½ år efter bekendtgørelsen i Statstidende. Afgørelsen viser, at en fusion ikke kan få skattemæssig virkning, før fusionen civilretlig har virkning.

Er der tale om selskaber, der er sambeskattet, er fusionsdatoen sammenfaldende med datoen for ophør/etablering af sambeskatning jf. FUSL § 5, stk. 3. Selve ophør/etablering af sambeskatning kommer kun til at omfatte de selskaber, der skifter koncern eller kommer til at indgå i en koncern. For de selskaber skal der udarbejdes en delopgørelse. Der skal ikke laves nogen delopgørelse for det modtagende selskab.[[56]](#footnote-56)

**Krav til indsendelse af dokumenter**

Ligeledes som for tilførsel af aktiver og spaltning er det ikke længere et krav, at der skal indsendes selskabsretlige dokumenter til SKAT, med mindre SKAT selv beder om dem.[[57]](#footnote-57)

### 4.7.5. Konsekvenser ved skattefri fusion

### 4.7.5.1. For aktionærerne

Aktionærerne vederlægges med kontanter jf. FUSL § 9 eller aktier jf. FUSL § 11. Sker vederlæggelsen med aktier i det modtagende selskab, medfører det succession. Ligesom ved skattefri spaltning betyder det, at aktionærernes eksisterende anskaffelsessummer skal fordeles på de modtagende aktier jf. FUSL § 11, stk. 1, 1. pkt. Såfremt der modtages kontanter, medfører det afståelsesbeskatning jf. FUSL § 9.

### 4.7.5.2. For det indskydende selskab

Det indskydende selskab er skattepligtigt frem til fusionsdatoen jf. FUSL § 7, stk. 1, 1. pkt. Der sker ingen beskatning af den fortjeneste, der eventuelt opstår i forbindelse med afståelse af aktiver og forpligtelser til det modtagende selskab, idet reglerne om succession anvendes jf. FUSL § 8, stk. 1.

### 4.7.5.3. For det modtagende selskab

For det modtagende selskab vil der være tale om succession jf. FUSL § 8. Selskabet indtræder derved i det indskydende selskabs skattemæssige stilling, idet selskabet overtager dets aktiver og forpligtelser. Med hensyn til det modtagende selskabs egne aktiver og forpligtelser, skal det være opmærksom på, at det kan blive fanget af det indskydende selskabs principper og hensigt. For eksempel, hvis det indskydende selskab har erhvervet aktiver i spekulationshensigt eller som led i næring, der efterfølgende overdrages til det modtagende selskab, kommer det til at betyde, at det modtagende selskabs skattepligtige indkomst anses for erhvervet i spekulationshensigt eller som led i næring jf. FUSL § 8, stk. 2. Herved smitter det indskydende selskabs hensigter af på det modtagende selskab.

I forbindelse med fusion kommer det modtagende selskab til at hæfte for det indskydende selskab, eftersom det modtagende selskab indtræder i det indskydende selskabs krav mod SKAT jf. FUSL § 7, stk. 2.

## 4.8. Fordel og ulemper ved omstruktureringsmodellerne

Dette afsnit omfatter fordele og ulemper for de fire omstruktureringsmuligheder. Baggrunden for at samle dem i et afsnit er, at de fleste går igen ved alle modellerne.

### 4.8.1. Fordele

**Eliminering af driftsrisiko**

For aktieombytning, tilførsel af aktiver samt spaltning er en af fordelene at eliminere driftsrisiko. Der er altid en risiko ved at have et driftsselskab og man er ikke altid herre over påvirkninger fra omgivelserne. Ved en aktieombytning kan man for eksempel indskyde et holdingselskab mellem driftsselskabet og aktionæren. Herved opnås der mulighed for at opspare midler i holdingselskabet, som ikke vil blive berørt, hvis driftsselskabet skulle gå konkurs (kreditorly).

En af fordelene ved holdingkonstruktionen er, at det er muligt at udlodde udbytte skattefri fra driftsselskab til holding. Den treårige udbyttebegrænsningsregel er ophævet i forbindelse med forårspakken 2009 og der er derfor ikke længere begrænsning på, hvor meget selskaberne må udlodde imellem sig.

I forhold til tilførsel af aktiver og spaltning er det en fordel, at kunne dele et selskabs aktiviteter op. Hvis der for eksempel er tale om et selskab, der omfatter både elektriker virksomhed og udlejning af fast ejendom. I sådan et tilfælde er det en fordel, at videreføre de to aktiviteter i hvert deres selskab og derved eliminere driftsrisiko, have mulighed for at ”slanke” driftsselskabet, kreditorly m.v.

**Generationsskifte**

Alle fire omstruktureringsmodeller kan med fordel anvendes i forbindelse med et senere generationsskifte. Fordelen ved aktieombytning er, at holdingkonstruktionen åbner mulighed for, at driftsselskabet ”slankes” og derved kun indeholder den nødvendige kapital i form af for eksempel driftsmidler, varebeholdning, pengebinding i debitorer m.v. Det er endvidere muligt at sælge aktierne i driftsselskabet skattefrit, når den treårige periode (holdingkrav) er udløbet, eftersom der ifølge de nye regler, er tale om skattefrie aktier (datterselskabsaktier eller koncernselskabsaktier) jf. den nye ABL § 8.

Tilførsel af aktiver, spaltning og fusion åbner mulighed for at inddrage den yngre generation. I forhold til generationsskifte kan tilførsel af aktiver som tidligere nævnt anvendes til at etablere en konstruktion, der efterfølgende er medvirkende til, at aktier i driftsselskabet kan overdrages til den yngre generation. Tilførsel af aktiver kan anvendes i de tilfælde, hvor det ikke er muligt blot at indskyde et holdingselskab. Dette kan for eksempel være, hvis man ønsker at opdele aktiviteten i selskabet. Hvis der blot blev stiftet et holdingselskab, vil aktiviteten stadig være samlet i det oprindelige selskab og man vil derfor være lige vidt. Tilførsel af aktiver åbner derfor mulighed for at tilfører en del af aktiviteten til et nyt datterselskab og efterfølgende er det muligt at ”slanke” driftsselskabet, hvilket kommer til at betyde, at aktierne i driftsselskabet bliver lettere at overdrage til den yngre generation. Ved anvendelse af spaltning er det muligt, at overdrage hele eller en gren af virksomheden til den yngre generation. Med fusion kan det oprindelige selskab fusionere med et selskab ejet af den yngre generation. Efterfølgende er det muligt, at den yngre generation overtager aktierne i driftsselskabet. I forhold til generationsskifte åbner omstruktureringsmodellerne mulighed for, at det er selve selskabet, der kommer til at finansiere en stor del af generationsskiftet. Endvidere anvendes omstruktureringsmulighederne for at skubbe beskatningen, så det derved også er nemmere for den yngre generation at finansiere generationsskiftet.

**Hensigtsmæssig koncernstruktur**

Alle fire omstruktureringsmuligheder kan endvidere være medvirkende til at opnå en hensigtsmæssig koncernstruktur. En af fordelene ved koncernforbindelse er, at reglerne om sambeskatning kan anvendes. I den forbindelse er det en klar fordel, at selskaberne har mulighed for at udnytte hinandens skattemæssige underskud ifølge reglerne om sambeskatning.

### 4.8.2. Ulemper

**Holdingkrav og individuelle krav**

Holdingkravet er gældende for aktieombytning, tilførsel af aktiver og spaltning uden tilladelse. Ulempen ved dette er, at der forekommer en bindingsperiode på tre år. Man skal endvidere være opmærksom på, at holdingkravet videreføres i forbindelse med efterfølgende skattefrie omstruktureringer. For skattefri aktieombytning, tilførsel af aktiver og spaltning med tilladelse forekommer der ligeledes en bindingsperiode på typisk tre år. Denne bindingsperiode fastsættes af SKAT i forbindelse med godkendelsen af tilladelsen.

**Statusskifte**

Med den nye lov fra 2009[[58]](#footnote-58) er der blevet indsat en ny bestemmelse om statusskifte, ABL § 33 A. Denne paragraf er gældende fra og med 2010. I forbindelse med omstrukturering skal man være opmærksom på, om de implicerede aktier skifter status fra for eksempel datterselskabsaktier til porteføljeaktier (ejerandel under 10%). Såfremt der opstår dette statusskifte, skal aktierne anses som afstået og anskaffet igen til handelsværdi på tidspunktet for skifte af den skattemæssige status.[[59]](#footnote-59) Man skal endvidere være opmærksom på disse regler, når der er tale om mellemholdingselskaber. Det vil sige, det såkaldte omvendte juletræ. Ved et omvendt juletræ menes, at flere aktionærer (for eksempel 10) ejer aktierne i et holdingselskab, som ejer aktier i et driftsselskab. For at aktionærerne kan opnå en ejerandel over 10%, indskyder de to holdingselskaber mellem dem selv og det oprindelige holdingselskab, for derved at opnå en ejerandel på over 10% (nemlig 15%). Med de nye regler, ses der igennem disse mellemholdingselskaber, hvilket i det konkrete tilfælde, vil betyde, at aktionærerne kun ejer 10% af aktierne og derved vil aktierne være defineret som skattepligtige jf. ABL § 33 A. Se nedenstående figur.

![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()

**Holding 2**

**Holding 3**

 50% 50%

**Holding 1**

 100%

**Drift**

Figur 14: Det omvendte juletræ.

**Omkostninger til advokat og revisor**

Der forekommer en række udgifter til advokat og revisor i forbindelse med en omstrukturering. Tidligere var det muligt jf. LL § 8 J at fradrage omkostninger til advokat og revisor i forbindelse med omstrukturering. Denne paragraf ophæves med virkning fra 2010.

**Kontantforbud for tilførsel af aktiver**

Ved aktieombytning, spaltning og fusion skal der vederlægges med aktier og eventuel med en kontant udligningssum. I forhold til tilførsel af aktiver er det ikke muligt, at vederlægge med kontanter, idet der foreligger et kontantforbud.

## 4.9. Opsummering

Ud fra ovenstående fremgår det, at der forekommer fire forskellige måder, hvorpå man kan opnå den optimale konstruktion: Aktieombytning, tilførsel af aktiver, spaltning og fusion. Det kan endvidere konstateres, at de fire omstruktureringsmuligheder kan gennemføres skattepligtig eller skattefrit.

En aktieombytning anvendes typisk i forbindelse med stiftelse af et holdingselskab. Tilførsel af aktiver anvendes i de tilfælde, hvor det ikke er hensigtsmæssigt at indskyde et holdingselskab mellem aktionæren og driftsselskabet. Et eksempel på dette kan være, hvis driftsselskabet omfatter tømrervirksomhed og udlejning af fast ejendom. Man ønsker at opdele selskabets aktiviteter, for derved at eliminere driftsrisiko. Ved at anvende reglerne om tilførsel af aktiver, medfører det, at selve tømrervirksomheden kan tilføres til et nyt datterselskab. På den måde kommer det oprindelige selskab, som indeholder udlejning af fast ejendom, til at virke som holdingselskab.

Spaltning kan anvendes, hvis man ønsker at opdele et selskab eller ønsker at udskille en del af selskabet (grenspaltning). Spaltning kan kombineres med en aktieombytning. For eksempel hvis to aktionærer ved aktieombytning har stiftet et fælles holdingselskab mellem dem og driftsselskabet. Efterfølgende kan det fælles holdingselskab spaltes, så de får hvert deres holdingselskab. Denne kombination anvendes for eksempel i de tilfælde, hvor aktionærerne er uenige om, hvad pengene skal investeres i, for eksempel hvis den ene ønsker at investere i værdipapirer, mens den anden ønsker at sætte pengene i fast ejendom.

Fusion anvendes til at sammensmelte to eller flere selskaber. Fusion kan også kombineres med de øvrige omstruktureringsmodeller. Hvis for eksempel to aktionærer har hvert deres driftsselskab og de ønsker at fusionere disse. Efter fusionen af driftsselskaberne, kan de oprette et fælles holdingselskab ved at anvende reglerne om aktieombytning. Efterfølgende har de mulighed for at spalte det fælles holdingselskab og derved få hvert deres.

Alle fire modeller anvendes i praksis blandt andet for at mindske den senere finansiering, der vil finde sted i forbindelse med selve generationsskiftet.

Med hensyn til beskatning, er det valgfrit, om man ønsker at gennemføre en skattepligtig eller en skattefri omstrukturering. Det der taler for at gennemføre en skattepligtig omstrukturering er, hvis der forekommer større skattemæssige underskud i de implicerede selskaber. Skattemæssige underskud bortfalder som hovedregel, når der foretages omstruktureringer. Undtagelsen hertil er, hvis selskaberne er sambeskattet forud for omstruktureringen. Er dette tilfældet, kan underskud, der er opstået i sambeskatningsperioden fortsat anvendes.

I forbindelse med skattefri omstrukturering forekommer der et tostrenget system (med og uden tilladelse) for aktieombytning, tilførsel af aktiver og spaltning. For fusioner forekommer der ikke dette system. Hvis man vælger at anvende reglerne om skattefri fusion, kan dette udelukkende gennemføres uden tilladelse fra SKAT. Er man i tvivl om fusionen overholder reglerne, er det dog muligt at indhente et bindende svar fra SKAT.

I forhold til aktieombytning, tilførsel af aktiver og spaltning er der forskel på kravene alt efter om man vælger at gennemføre omstruktureringen med eller uden tilladelse. Udover en række fælles krav, stilles der yderligere krav til aktieombytning, tilførsel af aktiver og spaltning med tilladelse. Disse krav er: Krav om ejertidsvilkår/individuelle krav samt krav om udarbejdelse af forretningsmæssig begrundelse. Vælger man derimod at anvende reglerne uden tilladelse, forekommer der ikke noget krav om udarbejdelse af forretningsmæssig begrundelse. Der forekommer heller ikke nogen vilkår, som ved anvendelse af reglerne med tilladelse. Derimod er det nye holdingkrav gældende for alle tre omstruktureringsmodeller, hvilket betyder, aktierne ikke kan afstås indenfor en periode på tre år, uden det komme til at betyde, at hele omstruktureringen bliver skattepligtig. Endvidere stilles der krav til, at vederlaget skal opgøres til handelsværdi, yderligere krav til selskaberne, meddelelseskrav til SKAT og for spaltning skal forholdet mellem aktiver og forpligtelser i det modtagende selskab være det samme, som forholdet var i det overdragende selskab.

Det der tale for, at foretage omstrukturering uden tilladelse er, at der kan spares tid. Såfremt de tidligere nævnte krav til omstrukturering uden tilladelse er opfyldt, vil det være den nemmeste måde at komme i gang på, eftersom der ikke skal afventes svar fra SKAT, inden omstruktureringen kan påbegyndes.

# 5. Generationsskifte

## 5.1. Indledning

I de tidligere afsnit er der indledningsvis blevet taget stilling til de menneskelige behov. Derefter er der blevet præsenteret en række omstruktureringsmuligheder, hvorpå man kan opnå den mest hensigtsmæssige konstruktion i forhold til et senere generationsskifte. Dette leder hen til sidste fase, som kommer til at omhandle selve generationsskiftet.

Et generationsskifte i et selskab kan gennemføres på flere måder. Man kan vælge at anvende de tidligere nævnte regler for aktieombytning, tilførsel af aktiver, spaltning eller fusion. Man kan også vælge at overdrage aktierne, foretage tilbagesalg af overdragers aktier eller anvende A/B modellen. Der skal i den forbindelse tages stilling til, hvordan man ønsker at overdrage selskabet. Om det skal ske på en gang eller over flere omgange? Der skal endvidere tages stilling, hvordan modtageren skal betale for dette.

Nedenfor vil reglerne for overdragelse af aktier, tilbagesalg af overdragerens aktier samt generationsskifte ved anvendelse af A/B modellen blive gennemgået. Efterfølgende vil de finansieringsformer, som kan anvendes i forbindelse med et generationsskifte, blive gennemgået samt reglerne for ophørspension.

## 5.2. Generationsskifte ved overdragelse af aktier

Overdragelse af aktier kan ske mellem fysiske personer eller mellem juridiske personer. Som udgangspunkt sker der en afståelse af aktierne og der skal derved laves en avanceopgørelse jf. ABL § 6. Avancen kommer som hovedregel til beskatning. Det er derfor muligt, at anvende reglerne om succession jf. ABL § 34 og 35. Dette er dog kun gældende for overdragelse mellem fysiske personer. Det er valgfrit, om man ønsker at overdrage aktierne skattepligtigt eller skattefrit (med succession).

Vælger man at anvende denne model, skal man være opmærksom på, at det vil stilles visse finansieringskrav til modtageren. I de tilfælde hvor aktierne har en beskeden værdi, vil finansieringskravet være mere overskueligt. I de tilfælde, hvor aktierne har en høj værdi, stiller det også øget krav til finansieringen. Finansieringsmulighederne vil blive gennemgået i afsnit 5.5.

### 5.2.1. Værdiansættelse

Inden selve overdragelsen kan påbegyndes, skal aktierne værdiansættes. Som udgangspunkt skal aktierne altid værdiansættes til handelsværdi jf. LL § 2, stk. 1. Er der tale om børsnoterede aktier, er handelsværdien nem at fastsætte, idet der blot tages udgangspunkt i kursen på aftaletidspunktet.

I de fleste tilfælde vil der være tale om overdragelse af aktier, der ikke er børsnoteret. Værdiansættelsen af unoterede aktier kan give anledning til vanskeligheder, idet en sådan overdragelse også skal ske til handelsværdi jf. boafgiftsloven (BAL) § 27, stk. 1 og SEL § 4, stk. 1, litra c. Eftersom det kan være svært at værdiansætte unoterede aktier, har SKAT udarbejdet retningslinjer for, hvordan handelsprisen skal fastlægges, når overdragelsen sker mellem interesseforbundne parter.

Ved værdiansættelsen af aktier har der hidtil kunne anvendes tre forskellige cirkulærer: Cirkl. fra 1982 ”om værdiansættelse af aktiver og passiver i dødsboer m.m. og ved gaveafgiftsberegning”, cirkl. 2000-09 om ”værdiansættelse af aktier og anparter” eller cirkl. 2000-10 om ”værdiansættelse af goodwill”. Cirkl. fra 1982 skal anvendes, hvis overdragelsen sker på aktionærniveau og hvis overdragelsen sker mellem personer, der er omfattet af gavebegrebet jf. BAL § 1. Det vil sige mellem forældre og børn. Cirkl. 2000-9 kan anvendes på aktionærniveau, når der er tale om overdragelse mellem interesseforbundne parter, der ikke er omfattet af gavebegrebet jf. BAL § 1, det vil sige, for eksempel mellem søskende. Cirkl. 2000-09 kan også anvendes på selskabsniveau, i de tilfælde, hvor der er tale om overdragelse mellem interesseforbundne parter som for eksempel overdragelse mellem selskaber, der ejes af henholdsvis fader og søn. Cirkl. 2000-10 anvendes udelukkende på selskabsniveau.

SKAT har udarbejdet en ny vejledning ”Transfer Pricing; kontrollerede transaktioner; værdiansættelse”. Vejledningen blev offentliggjort den 21. august 2009. Formålet med denne vejledning er at opnå en mere ensartede anvendelse af værdiansættelsesmodellerne, herunder SKATs anbefalinger til den underliggende dokumentation. Det er derved hensigten, at SKAT kommer til at træffe mere ensartede afgørelser.[[60]](#footnote-60) Det er endvidere hensigten, at virksomheder og deres rådgivere skal få klarlagt, hvilke værdiansættelsesmetoder SKAT anerkender samt hvilke former for dokumentation, der anbefales. Vejledningen indeholder værdiansættelse af goodwill. Vejledningen tilsidesætter ikke cirkl. 2000-10, men det anfører nogle tilfælde, hvor det vil være mere hensigtsmæssigt at anvende den nye vejledning. Problemet med at anvende cirkl. 2000-10 er ifølge SKAT, at der er tale om en standardmodel, der tager sit udgangspunkt i selskabets historiske tal[[61]](#footnote-61). SKAT mener derved, at cirkl. 2000-10 kun vil være anvendelige på selskaber, som forventes at have samme vækst og afkast, som den historik set har haft. Modellen kan for eksempel anvendes på håndværkervirksomheder eller andre mindre virksomheder, hvor indtjeningsniveauet er relativt stabilt og der forekommer meget begrænset immaterielle aktiver. Er der derimod tale om større virksomheder eller finansielle virksomheder, har det erfaringsmæssigt vist sig, at værdiansættelserne af disse ofte ikke har afspejlet den reelle markedsværdi[[62]](#footnote-62). Vejledningen indeholder ikke nogen yderligere afgrænsning af, hvornår cirkl. 2000-10 skal anvendes, udover det ovennævnte eksempel. Derved er der skabt usikkerhed om, hvornår cirkl. 2000-10 skal anvendes[[63]](#footnote-63). I den forbindelse vil det være en god ide, at indhente bindende svar på om de værdier, der beregnes på baggrund af cirkl. 2000-10 kan godkendes eller, om SKAT ønsker beregninger på baggrund af de metoder, der er forelagt i den nye vejledning.

Med den nye vejledning er der udarbejdet tre værdiansættelsesmodeller, som kan anvendes, hvis cirkl. 2000-10 ikke er tilstrækkeligt i forhold til at opnå den reelle markedsværdi. De tre metoder er:

* En indkomstbaseret metode, hvor værdien fastsættes med udgangspunkt i den fremtidige indkomst, som værdiansættelsessubjektet forventes at give anledning til. Det vil sige, man tager udgangspunkt i de fremtidige pengestrømme, som selskabet forventer. Ud fra disse foretager man en tilbagediskontering til nutidsværdi. For at kunne foretage denne tilbagediskontering, er det vigtigt, at man foretager en tidsmæssig afgrænsning, af de fremtidige perioder. Denne metode betegnes i praksis som discound cash flow.
* En markedsbaseret metode, hvor værdien fastsættes med udgangspunkt i sammenlignelige uafhængige transaktioner. Det vil sige, at værdien tager udgangspunkt i markedsværdien af sammenlignelige virksomheder. I praksis betegnes denne metode som PE (price/erning) værdi metoden.
* En omkostningsbaseret metode, hvor værdien fastsættes på baggrund af de omkostninger, der er vedgået til opbyggelse af aktivet, det vil sige der tages udgangspunkt i de historiske omkostninger. Man kan også vælge den metode, der tager udgangspunkt i de omkostninger, der ville vedgå til opbyggelse af tilsvarende aktiv (erstatnings- eller substitutionsomkostninger).

Udover det nævnte goodwill cirkulære 2000-10 er det ligeledes stadig muligt at anvende cirkl. fra 1982[[64]](#footnote-64) samt cirkl. 2000-09.[[65]](#footnote-65)

Ved anvendelse af cirkulæret 1982 bliver kursen udregnet efter de retningslinjer, som Ligningsrådet har fastsat. Som grundlag for denne beregning, tages der udgangspunkt i det seneste afsluttede regnskab. I visse tilfælde er det årsrapporten vedrørende det år, der udløber efter overdragelsen, der kan anvendes som for eksempel, hvis overdragelsen sker kort tid før regnskabsåret udløber. I praksis antages ”kort tid før” for at være en måned[[66]](#footnote-66).

Ved beregning af selve kursen anvendes de beregningsfaktorer, som er kendt på afgiftstidspunktet. Det vil sige, der skal anvendes de kapitaliseringsfaktorer, der er til stede pr. 1. januar i det kalenderår, hvori afgiftspligten indtræder. På nuværende tidspunkt er kapitaliseringsfaktorerne således jf. SKM2007.926.SKAT: Indtjeningsevne 8,5, modificerede regel 4,25, udbytte 75,0 og indre værdi 80. Disse faktorer gælder for følgende tilfælde: Ved beregning af unoterede aktier og anparter i dødsboer, ved overdragelse mellem interesseforbundne parter, hvor overdragelsen er omfattet af cirkl. fra 1982 eller ved gaveafgiftsberegning, se eksempel på beregning i casen afsnit 6. Ovennævnte faktorer skal ikke anvendes på en gang. Beregningen afhænger af selskabets karakter, hvilket kan inddeles i syv kategorier[[67]](#footnote-67).

* Den almindelige regel: Beregner gennemsnittet af den kapitaliseret indtjeningsevne (8,5), af det kapitaliseret udbytte (75,0) og 80% af indre værdi.
* Hovedaktionærselskab: bregner gennemsnittet af den kapitaliseret indtjeningsevne (8,5) og 80% af indre værdi.
* Den modificerende regel: Denne regel anvendes, hvis den beregnede kurs ifølge ovenstående overstiger den indre værdi. Den overskydende del af indtjeningsevnen (90%) kapitaliseres med ½ faktor (4,25).
* Ejendomsselskaber: Beregner max. 90% af indre værdi.
* 90%-selskaber: Denne regel gælder for selskaber i likvidation, holdingselskaber med stemmeflertal samt finansielle selskaber. Der beregnes max. 90% af indre værdi.
* Datterselskaber: De beregnes alene selvstændigt, hvis moderselskabet er et 90%-selskab.
* Nystiftede selskaber: Ansættes til kurs pari.

Cirkl. 2000-09 finder anvendelse på overdragelser mellem interesseforbundne parter, der ikke er omfattet af cirkl. fra 1982. Ifølge dette cirkulære er der udarbejdet en hjælperegel, der kan anvendes til at fastsætte handelsværdien på unoterede aktier. Udgangspunktet er, at aktiernes værdi beregnes således: Aktivposter minus gældsposter. Den opgjorte værdi tillægges værdien af goodwill[[68]](#footnote-68).

Opgørelsen laves på baggrund af selskabets indre værdi ifølge den seneste aflagte årsrapport. Der er en række regnskabsmæssige poster, der skal korrigeres. Disse poster er:

* **Fast ejendom**

Den regnskabsmæssige post for ejendomme erstattes med den seneste kendte offentlige ejendomsvurdering. Har der været udgifter til ombygning tillægges disse, såfremt de ikke allerede er indeholdt i ejendomsvurdering. Er der tale om udenlandske ejendomme, medtages de til bogført værdi.

* **Associerede selskaber**

Beholdningen af unoterede aktier i associerede selskaber og i tilknyttede selskaber medtages til den værdi, der er opgjort jf. hjælpereglen, når handelsværdien i øvrigt er ukendt.

* **Goodwill og andre immaterielle aktiver**

Goodwill fastsættes jf. cirkl. 2000-10 eller efter den ny vejledning fra SKAT.

* **Udskudt skat**

Beregnet udskudt skat medtages og reguleres for ovenstående forhold. Er der tale om negativ udskudt skat, kan det medtages, dog under den forudsætning, at beløbet ikke overstiger kurs pari.

* **Andre forhold**

Forekommer der bogført værdi af egne aktier, medtages disse ikke ved beregningen af den indre værdi. Ved beregning af kursen reduceres den nominelle aktiekapital med den andel, som de egne aktier repræsenterer.

Den nævnte hjælperegel jf. cirkl. 2000-09 kan fraviges, hvis det må anses for relevant og væsentligt for at finde et egnet udtryk for værdien af de overdragne aktier.

I forhold til generationsskifte, er der i dette tilfælde tale om overdragelse fra forældre til børn, nær medarbejder eller tredjemand.

### 5.2.1.1. Værdiansættelse ved overdragelse til børn

Sker overdragelsen til børn, kan man vælge at anvende cirkl. fra 1982 eller cirkl. 2000-09. Cirkl. fra 1982 anses for at være den nemme løsning og værdiansættelses ifølge dette bliver ofte også den mest fordelagtige, set i forhold til at de implicerede parter ofte ønsker en forholdsvis lav værdi. Beregning efter cirkl. fra 1982 er især fordelagtig, hvis selskabet omfatter en større goodwill, da dette cirkl. ikke regulerer for goodwill, hvilket er tilfældet med cirkl. 2000-09. Begrundelsen i den lave værdi skal findes i ønske om at mindske eller slippe for skatter og afgifter (gaveafgift). Som tidligere nævnt handler værdiansættelse ikke om, at opnå den laveste værdi, men om at ansætte en værdi, der rent faktisk er et udtryk for handelsværdien jf. LL § 2, stk.1.

For at afklare til hvilken værdi aktierne skal ansættes, bør man lave en beregning ud fra begge cirkulærer og derefter analysere resultaterne. Efterfølgende bør man vælge den værdi, der afspejler den mest realistiske handelsværdi[[69]](#footnote-69).

### 5.2.1.2. Værdiansættelse ved overdragelse til nær medarbejder eller tredjemand

Sker overdragelsen til uafhængige parter, så som en nær medarbejder jf. ABL § 35 (med succession) eller tredjemand, skal cirkl. 2000-09 anvendes. Ifølge cirkl. 2000-09 opgøres værdien af aktierne således: Udgangspunktet er, at aktiernes værdi beregnes som summen af værdierne af de enkelte aktivposter i selskabet minus de respektive gældsposter i selskabet. Den således opgjorte værdi tillægges værdien af goodwill. Det vil sige, man tager udgangspunkt i selskabets indre værdi og tillægger værdien af goodwill. Værdien af goodwill opgøres som tidligere nævnt efter cirkl. 2000-10[[70]](#footnote-70) eller efter SKATs nye vejledning.

### 5.2.2. Skattepligtig overdragelse af aktier

Såfremt man vælger at anvende reglerne for skattepligtig overdragelse, skal man se på reglerne i den nye ABL § 8 (for selskaber) og ABL §§ 12, 13 og 14 (for personer). Før lovændringen 12. juni 2009 var det væsentligt for selskaber, om aktierne var over eller under tre år. Var aktierne under tre år, medførte det afståelsesbeskatning. Var aktierne derimod ejet over tre år, var afståelsen skattefri for selskabet.

Med den nye lov[[71]](#footnote-71) er aktierne, som tidligere nævnt, defineret som skattefrie og skattepligtige aktier jf. den nye ABL § 8. De skattefrie aktier er datterselskabsaktier og koncernselskabsaktier. De skattepligtige er for eksempel porteføljeaktier.[[72]](#footnote-72) I forhold til generationsskifte, hvor der overdrages aktier i et driftsselskab, vil der altid være tale om datterselskabsaktier eller koncernselskabsaktier, hvilket betyder skattefrihed jf. den nye ABL § 8.

### 5.2.2.1. Konsekvenser for overdrager

Ud fra figur 15 ses det, at der forekommer to muligheder (disse er ikke udtømmende), hvorpå overdrageren for eksempel kan have etableret sig forud for selve overdragelsen. Som det ses, kan selve overdragelsen fra den ældre til den yngre generation ske som en overdragelse fra en fysisk person eller fra en juridisk person.

**Eksempel 1 eller Eksempel 2**

 ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()Far ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()Far

**Holding**

**Drifts-selskab**

**Drifts-selskab**

Figur 15

**Eksempel 1 - overdragelse fra fysisk person**

Ifølge eksempel 1 er det faderen, der overdrager aktierne i driftsselskabet til børnene, nær medarbejder eller tredjemand. Herved sker overdragelsen fra en fysisk person og reglerne jf. ABL §§ 12, 13 og 14 skal derfor anvendes. For personer forekommer der ikke længere nogen ejertidsfordele. Det vil sige, gevinster på aktier skal medregnes ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst jf. ABL § 12. Til gengæld er det muligt at fradrage tab jf. ABL §§ 13 og 14. Tabet er inddelt i to grupper, tab vedrørende unoterede jf. ABL § 13 og tabet vedrørende børsnoterede jf. ABL § 14. Er der tale om tab vedrørende unoterede aktier, fradrages skatteværdien af dette tab ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst. Er tabet derimod vedrørende børsnoterede aktier, er der mulighed for at anvende dette til modregning i udbytte eller gevinster, som ligeledes er opstået i forbindelse med børsnoterede aktier. Det vil sige, tabet er kildeartsbestemt.

**Eksempel 2 - overdragelse fra juridisk person**

Ifølge eksempel 2 er det Holding, der overdrager aktierne i driftsselskabet til børnene, nær medarbejder eller tredjemands holdingselskab. Derved sker overdragelsen fra en juridisk person og reglerne jf. ABL §§ 8 og 9 skal anvendes.

Den gamle ABL § 8 omfatter de skattemæssige regler, for aktier der er ejet under tre år og ABL § 9 omfatter aktier ejet over tre år. Disse regler om ejertid ophæves med den nye lov[[73]](#footnote-73) og har virkning fra 2010. Det vil sige, ejertidsdefinitionen erstattes af den tidligere nævnte definition, skattefrie og skattepligtige aktier[[74]](#footnote-74). I forbindelse med den nye definition ophæves ABL §§ 8-11 og erstattes af en ny § 8, der er formuleret således:

*”Gevinst og tab ved afståelse af datterselskabsaktier og koncernselskabsaktier medregnes ikke ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst.”*

Ifølge eksemplet vil der efter de nye regler være tale om koncernselskabsaktier, idet ejerandelen er >50%. Det kommer til at betyde, at overdragelsen vil være skattefri for overdrageren jf. den nye ABL § 8. Det vil sige, skal aktierne overdrages fra en juridisk person, udløser det kun avancebeskatning, såfremt aktierne ikke er omfattet af den nye ABL § 8 eller § 10 (egne aktier). Aktier der ikke er omfattet af ABL §§ 8 og 10, defineres for eksempel som porteføljeaktier eller næringsaktier.

### 5.2.2.2. Konsekvenser for modtager

For modtager forekommer der ingen skattemæssige konsekvenser. Modtageren overtager aktierne til handelsværdi. Såfremt der er tale om børsnoterede aktier, er handelsværdien lig med børskursen på overdragelsestidspunktet. Er der tale om unoterede aktier, udgør aktierne den værdi, der er fremkommet ved hjælp af værdiansættelsescirkulærerne og vejledningen fra SKAT[[75]](#footnote-75).

### 5.2.3. Skattefri overdragelse af aktier

Ved skattefri overdragelse menes overdragelse med succession. Overdragelse med succession kan kun ske til/fra fysiske personer, som er omfattet af familiebegrebet jf. ABL § 34 eller nær medarbejder jf. ABL § 35. Det vil sige, overdrages aktierne til tredjemand eller mellem selskaber, kan reglerne om succession ikke anvendes. Det får derfor den betydning, at overdrageren bliver beskattet af avancen jf. ABL §§ 8, 12, 13 og 14. For modtageren får det ingen betydning, idet han blot modtager aktierne til handelsværdi[[76]](#footnote-76). I forbindelse med overdragelse af aktier til fysiske personer forekommer der en række krav, der skal være opfyldt.

**Krav til overdrager**

Det eneste krav, der stilles til overdrageren (fysisk person) er, at de aktier der overdrages, skal udgøre mindst 1% af aktiekapitalen jf. ABL § 34, stk. 1, nr. 2. Tidligere var kravet 15%. I og med denne grænser er faldet til 1%, har det åbnet mulighed for lettere at overdrage aktier med succession. Tidligere var der også krav om, at overdrageren skulle være hovedaktionær i det pågældende selskab. Dette er ikke længere gældende.

**Krav til modtager**

Det er en forudsætning, at modtager er skattepligtig til Danmark jf. KSL § 1. Modtageren skal endvidere være omfattet af begrebet ”familie” jf. KSL § 33 C, stk. 1 og ABL § 34, stk. 1, nr. 1 eller nær medarbejder jf. KSL § 33 C, stk. 12 og ABL § 35, stk. 1. Familiebegrebet defineres således:

*”børn, børnebørn, søskende, søskendes børn eller søskendes børnebørn eller en samlever, hvorved forstås en person, som på overdragelsestidspunktet opfylder betingelserne i boafgiftslovens § 22, stk. 1, litra d. Stedbarns- og adoptivforhold sidestilles med naturligt slægtskabsforhold.”[[77]](#footnote-77)*

Definitionen er udtømmende. Det vil sige, såfremt modtageren ikke er omfattet af ovenstående opremsning, kan reglerne om succession ikke anvendes. Det skal dog tilføjes, at ægtefæller ligeledes er omfattet af familiebegrebet jf. KSL § 26 og 26 A, selvom det ikke direkte fremgår af ABL § 34, stk. 1.

Der er tale om en nær medarbejder jf. ABL § 35, stk. 1:

*”….når medarbejderen inden for de seneste 5 år har været beskæftiget i et antal timer svarende til fuldtidsbeskæftigelse i sammenlagt mindst 3 år i det selskab m.v., der har udstedt aktierne. Overdragelse af aktier efter § 34, bortset fra stk. 1, nr. 1, kan også ske, når medarbejderen inden for de seneste 5 år har været beskæftiget i et antal timer svarende til fuldtidsbeskæftigelse i sammenlagt mindst 3 år i et eller flere selskaber, der er koncernforbundne, jf. kursgevinstlovens § 4, stk. 2, med det selskab, der har udstedt aktierne. Ved opgørelsen af timeantallet efter 2. pkt. kan antallet af timer, hvor medarbejderen har været beskæftiget i to eller flere koncernforbundne selskaber, lægges sammen. Det er en betingelse, at selskaberne er koncernforbundne i såvel den periode, hvor medarbejderen efter 1. pkt. skal have været beskæftiget i et antal timer svarende til fuldtidsbeskæftigelse i sammenlagt mindst 3 år i selskabet, som på det tidspunkt, hvor aktierne overdrages.”*

**Krav til selskabet**

Selskabet, som vedrører de aktier, der skal overdrages med succession, må ikke være defineret som en pengetank jf. ABL § 34, stk. 1, nr. 4 eller et investeringsselskab jf. ABL § 19. Ved en pengetank menes et selskabet, hvis aktivitet består af udlejning af fast ejendom, værdipapirer, kontanter og lignende jf. ABL § 34, stk. 1, nr. 3. Selskabet må heller ikke udøve næring ved køb og salg af værdipapirer eller ved finansielvirksomhed jf. ABL § 34, stk. 5.

Hvis holdingselskaber ikke har et driftsselskab under sig, vil det ud fra ovenstående ikke være muligt at overdrage et holdingselskab, eftersom et sådan holdingselskab altid er omfattet af pengetank-reglen.

I bedømmelsen af om der er tale om en pengetank, skal der ses nærmere på indtægtskriteriet og aktivkriteriet. Ved indtægtskriteriet menes, at de finansielle indtægter ikke må overstige 75% af de ikke-finansielle indtægter. Tilsvarende må de finansielle aktiver ikke udgøre mere end 75% af den samlede balance jf. ABL § 34, stk. 6. Som årene er gået, har denne procentvise andel udviklet sig fra 25%, 50% til nu 75%. Denne stigning er medvirkende til, at problemet med at overdrage pengetanke er blevet mindre.

Er der tale om et holdingselskab, der har et driftsselskab under sig, kan man benytte sig af følgende muligheder: Spalte pengetanken (holdingselskabet) eller anvende reglerne om konsolidering.

Det antages, der er tale om en fader, der som udgangspunkt ejede et holdingselskab (H A/S). H A/S ejer aktier i et driftsselskab (D A/S). Faderen ønsker at overdrage aktier i H A/S til sønnen.

I stedet for at anvende reglerne om konsolidering, kan der efter overdragelse af aktier i H A/S foretages en ophørsspaltning af H A/S, hvilket kommer til at betyde, at faderen og sønnen får hvert deres holdingselskab, som ejer aktier i D A/S. På den måde, har faderen overdraget halvdelen af aktierne og kan efterfølgende overdrage den resterende del og derved er der gennemført et generationsskifte. Se figur 16.

**Efter overdragelse og før spaltning Efter spaltning**

![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]() ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]() ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()

**H 2 ApS**

**H 1 ApS**

**H ApS**

**D A/S**

**D A/S**

Figur 16. Viser konstruktion før og efter ophørsspaltning af de fælles holdingselskab.

Reglerne om konsolidering kan ligeledes anvendes. Herved menes, at såfremt holdingselskabet ejer kapitalandelen i datterselskaber, hvori selskabet direkte eller indirekte ejer mindst 25% af selskabskapitalen, medregnes disse andele ikke ved opgørelsen af selskabets forskellige indtægtskilder eller ved bedømmelsen af selskabets aktivsammensætning jf. ABL § 34, stk. 6, 2. pkt. I stedet medregnes en til ejerforholdet svarende andel af datterselskabets indtægter og aktiver jf. ABL § 34, stk. 6, 3. pkt. I beregningen ser man bort fra den indkomst, der er forbundet med udlejning af fast ejendom mellem koncernforbundne selskaber jf. ABL § 34, stk. 6, 4. pkt. Man definerer heller ikke en fast ejendom, der udlejes til datterselskaber og som disse anvender i forbindelse med driften, som udlejningsejendomme jf. ABL § 34, stk. 6, 5. pkt. Beregningen foretages på baggrund af de seneste tre års regnskaber jf. ABL § 34, stk. 6. Har det pågældende datterselskab ikke eksisteret så længe, tages der blot udgangspunkt i de regnskabsår, som dette måtte have afsluttet.

Som eksempel på ovenstående kan nævnes SKM2007.106 (TfS2007.365), hvor faderen (NN) ejede 69,8% af selskab A A/S og datteren (MM) ejede 30,2%. A A/S blev stiftet i forbindelse med en aktieombytning og fungerede derfor som holdingselskab for K koncernen. NN ønskede at overdrager 19,5% af sine aktier i A A/S til MM, som en gave med succession. For at afgøre om dette var muligt, skulle der foretages beregninger i forhold til indtægtskriteriet og aktivkriteriet.

**Indtægtskriteriet**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Indtægter i t.kr.** | **A A/S 2004** | **A A/S 2005** |
| Ikke finansielle indtægter (indtægter vedr. datterselskab) | 2.379.028 | 2.463.383 |
| **Ikke finansielle indtægter i alt** | **2.379.028** | **2.463.383** |
| Finansielle indtægter A A/SFinansielle indtægter i datter | 69.139 | 228  9.354 |
| **Finansielle indtægter i alt** | **69.139** | **9.582** |
| **Samlede indtægter** | **2.448.167** | **2.472.965** |
| Procentvis andel | 2,82% | 0,39% |

Den procentvise andel for 2004 udregnes således (69.139/2.448.167) x 100. Den procentvise andel for 2005 udregnes således (9.582/2.472.965) x 100. Den gennemsnitlige procentvise andel udgør i alt 1,61%, hvilket er langt under de 75%, der kræves jf. ABL § 34, stk. 6. Den tidligere grænse var 50%, så heller ikke denne grænse var overskredet.

**Aktivkriteriet**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Aktiver i t.kr.** | **A A/S 2004** | **A A/S 2005** |
| Udskudt skatteaktiv | 18 | 100 |
| Ikke finansiel aktiv (vedr. datter) | 161.650 | 150.768 |
| **Ikke finansielle aktiver i alt** | **161.668** | **150.868** |
| LikviderFinansielle aktiver i datter | 134.257 | 7141.147 |
| **Finansielle aktiver i alt** | **134.257** | **141.154** |
| **Samlede aktiver** | **295.925** | **292.022** |
| Procentvis andel | 45,4% | 48,3% |

Den procentvise andel for 2004 udregnes således (134.257/295.925) x 100. Den procentvise andel for 2005 udregnes således (141.154/292.022) x 100. Den procentvise andel udgør i alt 46,9%, hvilket også er under de 75%, der kræves jf. ABL § 34, stk. 6. Ligeledes som for indtægtskriteriet var den tidligere grænse 50%.

Udover ovenstående beregninger, skal man også lave en beregning ud fra tallene på selve overdragelsesdagen for eksempel pr. 30.06.[[78]](#footnote-78) Baggrunden for at udarbejde beregningen igen på selve overdragelsestidspunktet er, at man skal sikre, at beregningen stadig lever op til 75% reglen.

Ud fra ovenstående beregninger fik NN medhold i, at han kunne overdrage 19,5% af aktierne i A A/S til MM.

### 5.2.4. Konsekvenser ved skattefri overdragelse

### 5.2.4.1. For overdrager

Når overdrageren er en fysisk person, er fortjenesten skattefri jf. ABL § 34, stk. 4. jf. KSL § 33 C, stk. 2. Skattefriheden er dog betinget af, at modtageren indtræder i overdragers skattemæssige stilling. Det påhviler overdrageren, at meddele SKAT om denne beslutning. Dette skal senest gøres i forbindelse med indgivelse af overdragerens selvangivelse jf. KSL § 33 C, stk. 7.

### 5.2.4.2. For modtager

For modtageren kommer den skattefrie overdragelse til at betyde, at han skal indtræde i overdragerens skattemæssige stilling jf. ABL § 34, stk. 4 jf. KSL § 33 C, stk. 2. Det vil sige, når modtageren en dag afstår aktierne, skal beskatning af fortjenester og fradrag for tab ved salget behandles som om, de var anskaffet af modtageren på de tidspunkter og til de beløb, som de i sin tid var anskaffet til af overdrageren.

Udover at modtageren skal indtræde i overdragers skattemæssige stilling, skal han endvidere have finansieret overtagelsen. Der forekommer en række finansieringsformer, som fremgår nærmere af afsnit 5.5.

### 5.2.5. Skattepligtig overdragelse ctr. skattefri overdragelse

Selvom der er tale om en skattefri overdragelse, betyder det ikke, at man undgår beskatning. Det er blot en udskydelse af beskatningen. I og med der på et eller andet tidspunkt indtræffer beskatning af aktierne, skal man i forbindelse med overdragelsen tage stilling til, om man ønsker at anvende de skattepligtige regler eller anvende de skattefrie (succession).

Hvis overdrageren er en fysisk person, er det en fordel, at overdrage aktierne med succession, såfremt modtager forventer at eje dem i en længere periode. Dette kan illustreres med følgende eksempel: Situation er den, at A overdrager aktier til B, værdien er opgjort til 10 mio.

* **Ved kontant betaling**

Hvis modtageren har pengene, kan han lige så godt betale kontant og derved få skattebyrden ud af verdenen. Såfremt B betaler 10 mio. for aktierne, kommer det til at betyde, at A skal betale 4,2 mio. i aktieavanceskat[[79]](#footnote-79), hvilket ikke er en fordel for overdrager.

* **Ved succession og betaling**

Er der i stedet tale om overdragelse med succession og betaling, kommer det til at betyde følgende: B betaler 7,8 mio. til A og overtager samtidig skattebyrden på 2,2 mio.[[80]](#footnote-80) A betaler ikke aktieavanceskat af de 7,8 mio., som han modtager.

Dette er især en fordel for A, idet han opnår en merfortjeneste på 2 mio. (7,8 – (10-4,2)). For B er dette en fordel, hvis han ikke nu og har 10 mio.

Ud fra ovenstående eksempel skal det dog tilføjes, at succession kun er en fordel for B (modtageren), såfremt han, som tidligere nævnt, ikke sælger virksomheden efter en kort periode. Hvis B for eksempel er nødt til at sælge efter kort tid til 10 mio., vil det få følgende betydning for ham: Han skal betale skat kr. 4,2 mio. som svarer til aktieavancen.

Er overdrageren en juridisk person og er der tale om overdragelse af datterselskabsaktier eller koncernselskabsaktier, er det lige meget, om man vælger de skattepligtige eller de skattefrie regler. Udslaget bliver det samme, idet disse aktier altid er skattefrie jf. den nye ABL § 8.

## 5.3. Generationsskifte ved tilbagesalg af overdragers aktier

Som tidligere nævnt stiller ”overdragelse af aktier” krav til finansieringen hos modtageren. Formålet med at gennemføre et generationsskifte ved tilbagesalg af overdragers aktier er, at lade selskabet finansiere generationsskiftet. Selskabet indløser overdragerens aktier mod at udbetale et beløb, der svarer til aktiernes værdi. Er modtageren (for eksempel sønnen) medejer af selskabet, vil han efter indløsningen af overdragers aktier være eneejer af selskabet. Er han ikke medejer på det tidspunkt, hvor indløsningen gennemføres, kommer det til at betyde, at han skal indskyde, hvad der svarer til selskabskapitalen (A/S 500.000 og ApS 125.000). Det vil sige, finansieringskravet begrænser sig til den minimumskapital, der er gældende for den enkelte selskabsform.[[81]](#footnote-81)

### 5.3.1. Forudsætninger for at anvende tilbagesalgsmodellen

For at kunne anvende tilbagesalgsmodellen som led i generationsskifte, skal en række forudsætninger være opfyldt såvel selskabsretligt som skattemæssigt.

**Selskabsretlige krav**

Vælger man at anvende reglerne for tilbagesalg, skal man være opmærksom på, at den regnskabsmæssige egenkapital minimum skal udgøre det beløb, som overdrageren skal have udbetalt. Når udbetalingen til overdrageren gennemføres, sker der egentlig en kapitalnedsættelse. I forbindelse med denne kapitalnedsættelse, skal man være opmærksom på, at der stadig skal være fuld dækning for den registrerede selskabskapital. Medfører indløsningen, at overdrageren skal have udbetalt det fulde beløb, bliver modtageren nødt til at indbetale den krævede selskabskapital jf. ASL § 1 og APSL § 1. Udover kapitalkravene skal man endvidere være opmærksom på den selskabsretlige grundsætning, hvorefter selskabets ledelse skal påse, at selskabets kapitalberedskab til enhver tid er forsvarligt i forhold til selskabets drift jf. ASL § 54, stk. 3. Det vil sige, er det ikke muligt indenfor selskabslovgivningens rammer at gennemføre tilbagesalg af overdragers aktier, er dette ikke en mulighed og parterne må i stedet for anvende andre muligheder.

**Skattemæssige regler**

Når overdrageren sælger sine aktier tilbage til selskaber, vil det blive sidestillet med salg og derved er en afståelsesbeskatning uundgåelig. Skattemæssigt bliver provenuet behandlet som udbytte jf. LL § 16 A, stk. 1. Det vil sige, at bruttobeløbet bliver beskattet og ikke som ved aktieavance, hvor blot avancen henføres til beskatning. Der er mulighed for at indhente dispensation fra SKAT jf. LL § 16 B, stk. 2, så provenuet kan behandles som aktieavance efter ABL §§ 12, 13 og 14. Dispensationen skal indhentes inden tilbagesalg vedtages[[82]](#footnote-82).

Ved anvendelse af reglerne om tilbagesalg skal man endvidere være opmærksom på, at der forekommer begrænsninger i forhold til underskudsfremførsel jf. LL § 15, stk. 7. Sker der en udskiftning af aktionærerne og betyder denne udskiftning at mere end 50% af aktiekapitalen eller mere end 50% af den samlede stemmeværdi er overgået til en ny aktionær, medfører det, at underskud der er opstået i indkomstår forud for denne udskiftning, ikke kan nedbringe den skattepligtige indkomst til et beløb mindre end selskabets positive nettokapitalindtægter jf. LL § 15, stk. 8.

Undtagelsesvis skal det nævnes, at der ikke forekommer nogen underskudsbegrænsning, såfremt ændringen i selskabets ejerkreds skyldes overdragelse af aktier til personer, der er omfattet af BAL § 1, stk. 2 (familien). Det vil sige, sker overdragelsen til børn kan underskud fra tidligere indkomstår stadig anvendes. Sker overdragelsen derimod til en nær medarbejder eller tredjemand, medfører det begrænsning jf. LL § 15, stk. 7.

### 5.3.2. Tilbagesalgsmodellen i praksis

Opfylder man ovenstående forudsætningen for at anvende tilbagesalgsmodellen, kan man efterfølgende gennemføre generationsskiftet efter denne model. Modellen kan inddeles i seks faser.

For det første skal selskabets økonomiske forhold vurderes. Der skal foretages en vurdering af, hvorvidt den regnskabsmæssige kapital muliggøre tilbagesalg af overdragers vederlagskrav. Er dette muligt, skal man endvidere tage stilling til, om selskabet har tilstrækkeligt med likviditet til at udbetale provenuet i forbindelse med tilbagesalg. Har selskabet ikke tilstrækkeligt likviditet, skal der foretages en vurdering af, hvor lang tid selskabet forventer at skulle bruge på at indfri hele indløsningssummen samt hvorledes denne gæld skal forrentes i perioden.

For det andet skal der indhentes den tidligere nævnte dispensation fra SKAT jf. LL § 16 B, stk. 2, så man derved sikrer, at provenuet bliver beskattet som aktieavance i stedet for som udbytte.

Eftersom der er tale om en kapitalnedsættelse, skal der som det tredje afholdes generalforsamling i selskabet jf. ASL § 44. Det er generalforsamlingen, der træffer beslutningen om kapitalnedsættelse med den stemmeflerhed, der kræves til ændring af vedtægterne jf. ASL § 78. Det vil sige, 2/3 af både de afgivne stemmer og af den på generalforsamlingen repræsenterede stemmeberettigede aktiekapital. For at generalforsamlingen vil træffe beslutning om kapitalnedsættelsen, er det en betingelse, at det er bestyrelsen, der har fremlagt forslag om nedsættelsen eller har godkendt den. Bestyrelsen skal endvidere sikre, at der efter kapitalnedsættelsen stadig er fuld dækning for minimumskapitalen. Generalforsamlingens beslutning skal indeholde det beløb, hvormed kapitalen nedsættes samt at nedsættelsen sker på baggrund af udbetaling til aktionær i forbindelse med tilbagesalg. Generalforsamlingen skal endvidere anmelde denne beslutning til Erhvervs- & Selskabsstyrelsen inden fire uger jf. ASL § 156.

Når generalforsamlingen har truffet beslutning om kapitalnedsættelse, skal selskabets kreditorer med et varsel på tre måneder, have mulighed for at anmeldes deres krav jf. ASL § 46, stk. 2. Offentliggørelsen sker i Erhvervs- & Selskabsstyrelsens edb-system.

Når kapitalnedsættelsen er registreret hos Erhvervs- & Selskabsstyrelsen og kreditorerne har anmeldt deres krav mod selskabet, kan tilbagesalg gennemføres. I praksis udbetaler selskabet det fastsatte provenu og overdrageren afleverer sin aktier.

Som det sidste skal tilbagesalg anmeldes til Erhvervs- & Selskabsstyrelsen samt SKAT. Erhvervs- & Selskabsstyrelsen skal modtage en anmeldelse om de endelige tilbagesalg. SKAT skal senest en måned efter den indledende beslutning om tilbagesalg modtage udbytteerklæringer.[[83]](#footnote-83)

## 5.4. Generationsskifte ved anvendelse af A/B modellen

For at mindske finansieringskravet, har parterne endvidere mulighed for at anvende A/B modellen. Ved A/B modellen menes, at aktierne i det selskab der skal overdrages, bliver inddelt i A og B-aktier. Inddelingen af aktierne kan ske i forbindelse med stiftelsen af selskabet eller på et senere tidspunkt. Det vil sige, ifølge ASL forekommer der en betydelig frihed til at fastlægge aktiernes stilling.

Formålet med at opdele aktierne i A og B-aktier er, at det er muligt, at give aktierne forskellige retlig og økonomiske kvalitet, som er afpasset efter selskabets karakter. Formålet er endvidere, at selskabet ved opdelingen af aktierne kan være med til at finansierer et generationsskifte.

Udover inddelingen af aktierne i aktieklasser, skal der også tages stilling til, hvorvidt aktierne skal være omsætningspapirer og hvorvidt der skal gælde indskrænkninger i aktiernes omsættelighed jf. ASL § 4, stk. 2, nr. 2 jf. §§ 19 og 20. Der skal videre tages stilling til, om aktierne skal være navneaktier eller blot kan lyde på ihændehaveren jf. ASL § 4, stk. 2, nr. 3. I forhold til generationsskifte hvor der ofte er tale om et familieselskab, vil aktierne typisk være forbundet med omsætningsbegrænsninger, derfor skal der vælges navneaktier jf. ALS § 18[[84]](#footnote-84).

Opdelingen i A og B-aktier med stemmedifferentiering kan anvendes til at fastlægge eller fastholde en given magtstruktur. I forhold til generationsskifte kan denne model anvendes, hvis parterne for eksempel ønsker et glidende generationsskifte og hvis overdrageren fortsat ønsker at have medindflydelse i selskabet samtidig med, han modtager udbytte. Modellen kan også anvendes, hvis parterne ønsker, som tidligere nævnt, at selskabet skal være med til at finansiere overdragelsen.

Udgangspunkt før overdragelse af B-aktier til søn 1 og 2:

 Fader Søn 1 Søn 2

 ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]() ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]() ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()

**H ApS**

**S2 ApS**

**S1 ApS**

**Drift ApS**

Figur 17: Før overdragelse af B-aktier

Konstruktion efter B-aktierne er overdraget til søn 1 og 2:

 Fader Søn 1 Søn 2

 ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]() ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]() ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()

**S2 ApS**

**S1 ApS**

**H ApS**

1/3 A-aktier 1/3 B-aktier 1/3 B-aktier

**Drift ApS**

Figur 18: Efter overdragelse af B-aktier til søn 1 og 2.

I forbindelse med opdelingen af aktierne aftales det (i en aktionæroverenskomst), hvilken kurs B-aktierne skal have. I den aftalte perioden er det A-aktionæren (fader), der har ret til forlods udbytte på for eksempel kr. 200.000 (dette beløb fremgår også af aktionæroverenskomsten). Resten udloddes til B-aktionærerne (søn 1 og 2).

Modtagerne har ved denne model mulighed for at vise, at de er i stand til at videreføre selskabet, samtidig med han opnår en besparelse på aktierne og får udbytte. Med besparelse skal forstås, forskellen mellem kursen på A-aktier (indre værdi/markedsværdien) og kursen på B-aktier (tegningskursen).

Skattemæssigt er der ingen forskel på, om der afstås A eller B-aktier. De vil alle blive beskattet jf. ABL §§ 12, 13 og 14. Udbyttemodtageren vil endvidere blive beskattet. Er der tale om fysiske personer vil udbytte i 2010 blive beskattet med 28% og 42%. Grænsen mellem de to satser er kr. 48.300 (for samlevende ægtefæller kr. 96.600). I 2009 var satserne inddel i tre, 28%, 43% og 45%. I den forbindelse forekom der to grænser.

Er der tale om juridiske personer, der modtager udbytte fra et underliggende selskab, vil udbyttet være skattefri, såfremt ejerandelen er over 10%[[85]](#footnote-85).

Der kan opstå et skattemæssigt spørgsmål, hvis nogle af A-aktierne bliver omdannet til B-aktier. Dette kan for eksempel være tilfældet, hvis overdrager ønsker at omdanne nogle af sine A-aktier til B-aktier og efterfølgende overdrage disse til børnene eller en nær medarbejder. Ifølge TfS2003.943[[86]](#footnote-86) er udgangspunktet, at en flytning af økonomiske formuefordele imellem forskellige aktionærkredse kan sidestilles med afståelses af aktier. Undtagelsen her til forekommer, hvis der i forbindelse med ændringer i klassedelingen ikke sker nogen ændring i forhold til retten til udbytte for de enkelte aktionærer. Dette betyder, at ændringen i aktieklasserne ikke vil medføre beskatning for parterne, såfremt der ikke sker nogen ændringer i rettighederne jf. TfS2003.314 LR og TfS2003.229LR.

## 5.5. Finansieringsformer

Selve generationsskiftet skal finansieres. Finansieringen kan gennemføres på flere måder. I dette afsnit vil følgende finansieringsformer blive gennemgået: kontant betaling, succession, gave, løbende ydelser, gældsbrev samt finansiering ved lån i banken.

### 5.5.1. Kontanter

Såfremt det er muligt, kan modtageren betale kontant for aktierne. Fordelen ved dette er, at modtageren ikke skal bære på den skattebyrde, der er forbundet med overdragelsen, såfremt denne blev gennemført med succession jf. ABL §§ 34 og 35.

### 5.5.2. Succession

Ud fra tidligere afsnit ses det, at modtageren har mulighed for at succedere i overdragers skattemæssige stilling. Det vil sige, modtageren betaler en lavere sum for aktierne, men overtager i stedet skattebyrden se eksempel afsnit 5.2.5. Reglerne om succession kan kun anvendes i forhold til overdragelse mellem fysiske personer, der er omfattet af familiebegrebet jf. ABL § 34 eller nær medarbejder jf. ABL § 35.

### 5.5.3. Gave

Parterne har den mulighed at overdrage aktierne som en gave. Skattelovgivningen indeholder ingen definition af gavebegrebet, derfor skal der tages udgangspunkt i det civilretlige gavebegreb. Det civilretlige gavebegreb karakteriseres som: En formueoverførsel til modtageren på giverens bekostning, idet konstateringen af en gave forudsætter såvel formuenedgang hos giveren som formueforøgelse hos modtageren. Samtidig skal formueoverførslen ske uden, at der foreligger en retlig forpligtelse hertil. Det vil sige, formueoverførslen er et udslag af giverens gavmildhed (gavehensigt).[[87]](#footnote-87) For at kunne behandle en ydelse som en gave, skal modtageren derfor ikke være forpligtet til at foretage en modydelse.

Der sondres mellem tre forskellige former, gave ved overdragelse af formuegoder, eftergivelse af gæld eller påtagelse af en forpligtelse. Set i forhold til generationsskifte og overdragelse af aktier, vil der i dette tilfælde være tale om overdragelse af et formuegode samt eventuelt eftergivelse af gæld.

### 5.5.3.1. Skattemæssige konsekvenser for børn

Som udgangspunkt skal en gave medregnes til den skattepligtige indkomst jf. SL § 4, litra c. En gave kan bestå af såvel kontanter som formuegoder. Undtagelsen her til findes i SL § 5, litra b. Ifølge denne paragraf medregnes gaver, der er omfattet af BAL, ikke til den skattepligtige indkomst. Det vil sige gaver, der overdrages indenfor familien jf. definitionen BAL § 22, stk. 1. Overdragelsen kan ske på en gang eller over en længere periode. Ifølge reglerne i BAL § 22, stk. 1 er det muligt at give ens børn beløb/gaver afgiftsfrit, såfremt beløbet ikke overstiger det anførte bundfradrag, som reguleres hvert år. Bundfradraget er for 2010 kr. 58.700. Gaver fra to ægtefæller sammenlægges ikke. Det vil sige, tilsammen kan et forældrepar give hvert barn kr. 117.400 om året, uden det udløser afgift. Det er også muligt for forældre, at give gaver til barns ellers stedbarns ægtefælle jf. BAL § 22, stk. 2. Bundfradraget for svigerbørn er i 2010 kr. 20.500. I forhold til generationsskifte vil det betyde, at såfremt både barn og dennes ægtefælle skulle overtage selskabet, vil det være muligt at overdrage aktier for en værdi af i alt kr. 158.400 (117.400 + 41.000), uden det udløste afgift.

Gaveafgiften påhviler som udgangspunkt modtageren. Undtagelsen hertil fremgår af BAL § 24, stk. 5. Ifølge denne paragraf gør man det klart, at såfremt overdrageren vælger at betale afgiftsbeløbet, anses dette beløb ikke for en yderligere gave. Det vil sige, modtager kan rent faktisk modtage aktier uden at skulle betale afgift af dem, eftersom dette er gjort af overdrageren.

Afgiftspligten indtræder, når gaven modtages jf. BAL § 26. Både overdrager og modtager skal senest den 1. maj i det følgende år indgive anmeldelse til SKAT jf. BAL § 26, stk. 1. Anmeldelsen skal indeholde oplysninger om gaven og dens afgiftspligtige værdi. Det er kun afgiftspligtige gaver, der skal anmeldes. Det vil sige, gaver af en værdi der svarer til bundfradraget jf. BAL § 22, skal ikke anmeldes. Selve betalingen forfalder til betaling samtidig med indgivelse af gaveanmeldelsen jf. BAL § 30, stk. 1. I forhold til betalingen skal man være opmærksom på, at som tidligere nævnt, påhviler afgiften modtager, men overdrager hæfter solidarisk for selve betalingen jf. BAL § 30, stk. 1.

Overdrages aktier som en gave i forbindelse med succession, skal der beregnes passivposter jf. BAL § 28 jf. KSL § 33 D. Passivposter er et nedslag i gavens værdi. Formålet med dette er, at man tager højde for det eventuelle skattetilsvar, som modtagerens skal betale, når han sælger aktierne. Værdien af passivposter fratrækkes inden gaveafgiftsberegningen jf. BAL § 28. Værdien af passivposter opgøres således: Er der tale om en beregnede fortjeneste, der ikke er aktieindkomst, udgør passivposten 30%. Er der tale om fortjeneste vedrørende aktieindkomst, udgør passivposten 22%. Nedenfor ses et eksempel på en afgiftsberegning.

**Forudsætninger:**

Gaven gives fra én forælder

Aktierne er værdiansat til kr. 5.000.0000

Anskaffelsessum kr. 0

Gavens værdi = kr. 5.000.000

Passivpost = 22% af kr. 5.000.000 = 1.100.000

|  |  |
| --- | --- |
| Gave | 5.000.000 |
| - Passivposter | 1.100.000 |
| - Afgiftsfrit bundfradrag | 58.700 |
| **Afgiftsgrundlag** | **3.849.300** |
|  |  |
| **Afgift i alt (15%)** | **577.395** |

Ud fra dette eksempel ses det, at et barn kan modtage aktier til en værdi af kr. 5.000.000, som han reelt kun betaler kr. 577.395 for.

### 5.5.3.2. Skattemæssige konsekvenser for nær medarbejder og tredjemand

Ifølge BAL § 22 er personkredsen begrænset til familiekreds. Det vil sige, at det ikke er muligt, at overdrage aktierne som en gave til en nær medarbejder eller tredjemand ifølge disse specielle regler. En nær medarbejder eller tredjemand vil derfor blive beskattet af aktiernes værdi (gavens værdi) jf. de almindelige skatteregler jf. SL § 4. Gaveindkomsten beskattes hos personer som personlig indkomst jf. PSL §§ 3 og 4. Gaveindkomsten er ikke belagt med arbejdsmarkedsbidrag.

### 5.5.3.3. Skattemæssige konsekvenser for overdrager

Det har ingen påvirkning af fradragsretten, om aktierne gives som gave til børn eller til en nær medarbejder. Der er ikke fradrag for denne form for gaver jf. LL § 12, stk. 5.

### 5.5.4. Løbende ydelser

Parterne har mulighed for at anvende reglerne om løbende ydelser. Reglerne er gældende for både fysiske og juridiske personer. Ved løbende ydelser menes, at modtageren har ret til et vist antal aktier, såfremt han betaler løbende til overdrager. Forskellen på løbende ydelser og et sædvanligt gældsforhold er at løbende ydelser karakteriseres ved, at der hersker usikkerhed om enten ydelsens varighed eller dens årlige størrelse jf. LL § 12 B, stk. 1. Ydelsen er derved ikke et led i en afvikling af et nærmere bestemt tilgodehavende.[[88]](#footnote-88) Løbende ydelser anvendes ofte i forbindelse med A/B modellen.

De skattemæssige regler for løbende ydelser fremgår af LL § 12 B med tilknytning til PSL § 4, stk. 1, nr. 17. For at kunne anvende reglerne ifølge LL § 12 B, skal der være tale om en gensidigt bebyrdende aftale. I forhold til generationsskifte vil der være tale om en sådan aftale, idet overdrageren er forpligtet til at overdrage aktier til modtager og modtageren er forpligtet til at betale for disse aktier. I forbindelse med at parterne indgår den gensidigt bebyrdende aftale, skal de til brug for opgørelsen af den skattepligtige indkomst foretage en kapitalisering af den løbende ydelse. Det skal endvidere fremgå af aftale, hvilke aktiver der vederlægges med en løbende ydelse. Parterne har pligt til at meddele SKAT, om at de har indgået en sådan aftale. Parterne skal senest samtidig med udløbet af fristen for selvangivelsen for det indkomstår, hvori aftale er indgået, indgive meddelelse til SKAT samt oplys om kapitaliseringen jf. LL § 12 B, stk. 2. Ifølge LL § 12 B, stk. 3 skal parterne hver især føre en saldo, hvor kapitaliseringen af den løbende ydelse skal indgå som indgangsværdi. Denne saldo vil, for hvert indkomstår der går, blive nedskrevet. Saldoen føres til og med det indkomstår, hvor saldoen udlignes eller bliver negativ. Denne saldo skal hvert indkomstår oplyses til SKAT. Dette sker senest samtidig med udløbet af fristen for selvangivelsen for det indkomstår.

Så længe saldoen er positiv, beskattes de løbende indbetalinger til overdrageren ikke hos ham. I det år, hvor saldoen bliver negativ, skal overdrageren medregne den overskydende del til den skattepligtige indkomst jf. LL § 12 B, stk. 4 og PSL § 4, nr. 16. Modtageren kan heller ikke fradrage udgifterne i forbindelse med betalingerne til overdrager, før saldoen bliver negativ jf. LL § 12 B, stk. 5.

### 5.5.5. Gældsbrev

Har modtager ikke kontanter og er overdrageren ikke interesseret i at give aktierne som en gave, er det muligt for parterne at oprette et gældsbrev. Gældsbreve kan oprettes mellem såvel fysiske og juridiske personer. Af et sådan gældsbrev fremgår det, hvor meget modtageren skal afdrage om året samt til hvilken rente. Skattemæssigt er det vigtigt, at få fastslået om det vederlag, som modtager betaler til overdrager, har karakter af renter eller andre former for vederlag. Er der tale om renter anvendes reglerne jf. SL § 4, litra e og § 6, litra e. Er der tale om andre former for vederlag, betragtes disse som henholdsvis kursgevinst for overdrager og kurstab for modtageren jf. kursgevinstloven (KGL). Er der tale om et gældsbrev, der oprettes i forbindelse med et generationsskifte, vil vederlaget blive betragtet som renter.

Der kan foretages en kursregulering af gældsbreve. Såfremt markedsrenten anvendes, fastsættes kurs til kurs 100. Anvendes der en mindre rente, vil kursen på gældsbrevet også være lavere. Ved kursfastsættelse af gældsbreve kan der opstå gevinster/tab, som skal behandles jf. KGL..

Fordelen ved at oprette et gældsbrev er, at renten som regel er lavere end, hvis man optager lån i banken. Ulempen er, at parterne er meget afhængige af hinanden i en længere periode og der kan opstå intern splid i for eksempel familien, hvis modtageren lige pludselig ikke betaler.

**Skattemæssige konsekvenser for modtager**

I forhold til den skattemæssige virkning af et gældsbrev, er der ikke forskel på, om overdragelsen sker til børn, nær medarbejder eller tredjemand. Når modtageren er en fysisk person er der fradrag for renteudgifterne jf. SL § 6, litra e. Renterne skal fradrages i den skattepligtige indkomst som kapitalindkomst jf. PSL § 4, nr. 1. Er modtageren et selskab, har det ligeledes fradrag for renteudgifterne i forbindelse med et gældsbrev jf. SL § 6, litra e.

For modtager (selskab) vil kursgevinst/tab i forbindelse med en kursregulering af gældsbrevet medfører, at modtager bliver skattepligtig jf. KGL § 6. Det vil sige, gevinster er skattepligtige og tab er fradragsberettigede. Gevinster skal ikke medregnes til den skattepligtige indkomst, hvis der er tale om koncernforbundne selskaber og hvis det tilsvarende tab ikke kan fradrages hos overdrager jf. KGL § 8. Er modtager en fysisk person skal gevinster/tab også medregnes til den skattepligtige indkomst jf. KGL § 20.

**Skattemæssige konsekvenser for overdrager**

Er overdrageren en fysisk person, bliver han skattepligtig af renteindtægterne jf. SL § 4, litra e. Ligeledes som for renteudgifter, skal renteindtægterne medregnes til den skattepligtige indkomst som kapitalindkomst jf. PSL § 4, nr. Er overdrageren et selskab, er det skattepligtig af renteindtægterne jf. SL § 4, litra e.

For overdrager (selskab) er kursreguleringer også skattepligtige jf. KGL § 3. Er der tale om koncernforbundne selskaber, kan tab ikke fradrages jf. KGL § 4. Er overdrager en fysisk person skal gevinster/tab ligeledes medregnes til den skattepligtige indkomst jf. KGL § 12.

### 5.5.6. Finansiering ved lån i banken

Ønsker parterne ikke at være afhængige af hinanden i en længere periode, forekommer der i stedet for oprettelse af gældsbrev, den mulighed, at modtageren finansierer betalingen for aktierne med et lån optaget i banken.

For overdrager får dette ingen betydning. For modtageren får det den betydning, at han udover afdrag skal betale renter. Renteudgifterne er, ligesom for gældbreve, fradragsberettigede jf. SL § 6, litra e. Er modtageren en fysisk person, skal renterne medregnes til den skattepligtige indkomst som kapitalindkomst jf. PSL § 4, nr. 1.

Fordelen ved at finansiere betalingen med et lån i banken er, at parterne ikke er så afhængige af hinanden, derved kan der ikke opstå spild på grund af manglende betalinger. Ulempen er, at banken skal (i de fleste tilfælde) have pant i et eller andet. Ejer modtageren for eksempel ikke noget af værdi, kan det blive svært for ham at låne pengene. Renten kan endvidere være lidt højere end, hvis parterne oprettede et gældsbrev.

## 5.6. Ophørspension

I forbindelse med planlægningen af generationsskiftet er der en række hensyn, der skal tages set i forhold til den ældre generation, den yngre, selskabet m.v. Af hensyn til den ældre generations (overdrager) økonomiske behov, efter generationsskiftet er gennemført, er det væsentligt at komme nærmere ind på reglerne om ophørspension. Reglerne om ophørspension er udarbejdet af hensyn til, at den erhvervsdrivende ofte er tilbageholdende med udbetaling af løn, derved forekommer der heller ingen passende pensionsafdækning. Endvidere er de almindelige pensionsbeskatningsregler forbundet med begrænsninger. Dette var medvirkende til, at det stort set var umuligt for erhvervsdrivende at få indbetalt til pension. Folketinget indførte derfor § 15 A i pensionsbeskatningsloven (PBL) med virkning fra 1. januar 2001[[89]](#footnote-89). Reglerne gælder for personligt erhvervsdrivende og hovedaktionærer. Det har ingen betydning for oprettelsen af en ophørspension, at den pågældende har andre pensionsordninger.

For at kunne anvende reglerne ifølge PBL § 15 A, stk. 1, skal hovedaktionæren være fyldt 55 år inden afståelsen indtræffer. Han skal have været hovedaktionær i en periode på mindst 10 år inden for de seneste 15 år, forud for det indkomstår hvori pensionsordningen oprettes jf. PBL § 15 A, stk. 2. Perioden på de 10 år behøves ikke at være sammenhængende.

Adgangen til at oprette en ophørspension knytter sig til realisationsbeskatning. Det vil sige, det er kun muligt at indbetale skattepligtige avancer på en ophørspension. Derimod opnår man fradrag for det indbetalte beløb. Beløbet, der kan indbetales på en ophørspension, er begrænset af et grundbeløb, der reguleres hvert år jf. PBL § 15 A, stk. 6. I 2010 er dette beløb kr. 2.507.000. Fordeles indbetalingen over flere år, er det beløbsgrænsen i indkomståret for den sidste indbetaling, der udgør maksimum for den samlede indbetaling. Indbetalingen må ikke overstige den skattepligtige fortjeneste, som hovedaktionæren har opnået ved afståelsen.

Ifølge PBL § 15 A, stk. 3 er det ikke muligt, at indskyde fortjeneste, der stammer fra erhvervsmæssig virksomhed, der i overvejende grad har bestået af udlejning af fast ejendom, besiddelse af kontanter, værdipapirer og lignende. Ud fra dette vil det ikke være muligt for en hovedaktionær, at indskyde fortjeneste vedrørende aktier i et holdingselskab. Undtagelsens findes i PBL § 15 A, stk. 4., hvor man kan anvende reglerne om konsolidering. Denne undtagelse svarer til undtagelsen jf. ABL § 34, stk. 6, som er nærmere gennemgået i forbindelse med skattefri overdragelse af aktier[[90]](#footnote-90).

Den skattemæssige fordel ved at indbetale avancen på en ophørspension er, at det beløb der indbetales, kan fradrages i den personlige indkomst. Dette skal ske i samme indkomstår. Hovedreglen er, at der kan opnås fradrag for pensionsindbetalinger i det år, hvor indskuddet foretages. For ophørspensioner gælder en særlig regel, som går ud på at, hvis indskuddet foretages senest den 1. juli i året efter salgsåret, kan der opnås fradrag i salgsåret. Som Eksempel på dette kan nævnet SKM2009.700, hvor en person havde solgt sin virksomhed i 2006. Han ønskede at indbetale noget af fortjenesten på en ophørspension. Ophørspensionen oprettes og der indbetales et beløb på kr. 2.363.800, som svarer til beløbsgrænsen i 2007. Selve indbetalingen sker den 25. juni 2007. SKAT godkendte kun et fradrag på kr. 2.302.000, som svarede til beløbsgrænsen for 2006. Indskuddet var skattemæssigt fradragsberettiget i 2006, eftersom indbetalingen blev foretaget inden 1. juli. Afgørelsen har dermed slået fast, at ønsker man fradrag i salgsåret, er det beløbsgrænsen for dette år, der er afgørende for fradragets størrelse.

## 5.7. Opsummering

I forbindelse med selve generationsskiftet kan det konstateres, at der forekommer flere modeller til at overdrage selskabet på. Selskabet kan gennemføre et generationsskifte ved blandt andet at anvende reglerne om overdragelse af aktier, ved tilbagebetaling af overdragers aktier eller A/B modellen.

Før aktierne kan overdrages på den ene eller den anden måde, skal de værdiansættes. Er aktierne børsnoterede værdiansættes aktierne blot til den kursværdi, der forekommer på overdragelsestidspunktet. Er der derimod tale om unoterede aktier, kan værdiansættelsen være vanskeligere at fastsætte. SKAT har i den forbindelse udarbejdet retningslinjer for, hvordan værdien af et selskab skal beregnes. Der kan anvendes de tre cirkl.: Cirkl. fra 1982, cirkl. 2000-09 eller cirkl. 2000-10. SKAT har endvidere udarbejdet en ny vejledning i 2009[[91]](#footnote-91), som er en vejledning til værdiansættelse af goodwill. Vejledningen tilsidesætter ikke cirkl. 2000-10, men det anbefales, at anvende den nye vejledning, når der er tale om større- og finansielle virksomheder.

Udover værdiansættelse af aktierne skal der også tages stilling til, hvordan modtageren skal finansiere dette. Der forekommer flere svar på finansieringsformer. Der kan blandt andet anvendes følgende former: Kontant betaling, succession, gave, løbende ydelser, gældsbrev eller ved lån i banken. Det er op til parterne at vurdere, hvilken form der passer bedst i forbindelse med deres generationsskifte.

Når der tales om generationsskifte og overdragelse af aktier, kan man ikke komme udenom reglerne om ophørspension. En ophørspension er en pensionsordning, som gør det er muligt for hovedaktionærer at indbetale fortjeneste ved overdragelse af aktier ind på denne pension. På den måde sikres overdragers økonomiske fremtid.

# 6. Case

## 6.1. Indledning

Denne sidste del af specialet omhandler en gennemgang og analyse af en case. Formålet med casen er at illustrere, hvordan et generationsskifte kan gennemføres. Det er endvidere formålet at finde ud, hvilke skattemæssige konsekvenser generationskifte har for såvel overdrager som modtager.

## 6.2. Baggrundsviden

Denne case omhandler en fader (HM), som ejer samtlige aktier i Holding A/S. Holding A/S ejer aktier i driftsselskabet B A/S. Idet HM er ved at være oppe i årene, ønsker han, at overdrage aktierne i B A/S til sine to børn (TM og KM). Inden overdragelsen påbegyndes, stifter TM og KM hvert deres holdingselskab.

**Konstruktion før TM og KM modtager aktier i B A/S**

 **HM TM KM**

 ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]() ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]() ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()

100% 100% 100%

**Holding A/S**

**TM**

**Holding**

**KM**

**Holding**

100%

**B A/S**

Figur 19

Sønnen TM er ansat i B A/S og indgår derved i den daglige drift. Det er meningen, at TM i fremtiden skal drive virksomheden videre. Datteren KM har derimod intet med B A/S at gøre og det er derfor heller ikke meningen, at hun skal have medindflydelse i den fremtidige virksomhed.

I forbindelse med et glidende generationsskifte, er det meningen, at TM skal modtage den største andel af aktierne fra Holding A/S og derved opnå den største andel i B A/S. Selvom KM ikke har noget med B A/S at gøre, er det HM’s ønske, at hun også skal modtage andele i B A/S.

I forbindelse med generationsskiftet, er der blevet udarbejdet en aktionæroverenskomst. Ifølge denne overenskomst fremgår det, at det er TM, der i forbindelse med generationsskiftet skal opnå bestemmende indflydelse. Man har i den forbindelse vedtaget, at fordelingen mellem børnene i den sidste ende skal være således: TM skal minimum have 67% og KM skal maksimum have 33%.

Før generationsskiftet kan påbegyndes, skal aktierne i B A/S værdiansættes. Idet der er tale om overdragelse mellem forældre og børn, skal cirkl. fra 1982 eller cirkl. 2000-09 anvendes. Nedenfor foretages der beregninger ud fra begge cirkulærer. Formålet med dette er, at vise forskellen samt at få konstateret om kursværdien er lavere ved anvendelse af cirkl. fra 1982.

## 6.3. Værdiansættelse af aktierne i B A/S

Beregningerne tager udgangspunkt i følgende resultater:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  | **2007** | **2008** | **2009** |
|  |  |  |  |
| **Driftsresultat før afskrivninger** | **15.960.542** | **29.384.644** | **21.745.234** |
| Afskrivninger | -1.604.775 | -1.611.798 | -1.747.145 |
| **Driftsresultat** | **14.355.767** | **27.772.846** | **19.998.089** |
| Renteindtægter | 413.821 | 686.136 | 468.695 |
| Renteudgifter | -401.838 | -601.127 | -499.089 |
| **Resultat før skat** | **14.367.750** | **27.857.855** | **19.967.695** |
| Skat | -3.392.780 | -6.987.860 | -5.017.234 |
| **Årets resultat** | **10.974.970** | **20.869.995** | **14.950.461** |
|  |  |  |  |
| **Udbytte** | **10.000.000** | **20.000.000** | **0** |
|  |  |  |  |
| **Den skattepligtige indkomst** | **14.454.428** | **27.906.635** | **20.652.822** |

Som udgangspunkt valgt man ikke at udlodde udbytte i 2009. I forbindelse med et generationsskifte vil det som tidligere nævnt, være en god idé, at ”slanke” balancen inden overdragelsen påbegyndes. Dette for at mindske finansieringskravet til modtager, som i dette tilfælde er børnene. Derfor forudsætter jeg, at man vælger at udlodde kr.14.000.000 i 2009, hvilket kommer til at betyde, at egenkapitalen falder fra kr. 34.551.644 til kr. 20.551.944.

### 6.3.1. Værdiansættelse efter cirkl. fra 1982

Værdiansættelse efter cirkl. fra 1982 kan kun anvendes på aktionærniveau mellem interesseforbundne parter, der er omfattet af gavebegrebet jf. BAL § 1. Det vil sige overdragelse mellem forældre og børn, børnebørn m.v. I denne case er der tale om overdragelse mellem selskaber, derfor kan dette cirkl. ikke anvendes. Beregningen er alligevel medtaget for at vise, at der ved anvendelse af cirkl, fra 1982 opnås en lavere kurs set i forhold til, hvis cirkl. 2000-09 anvendes.

Værdiansættelsen jf. cirkl. fra 1982 afhænger af selskabets karakter[[92]](#footnote-92). Eftersom der er tale om et driftsselskab, skal værdiansættelsen af aktierne i B A/S foretages ud fra de almindelige regler. Reglerne betyder: Der skal beregnes gennemsnittet af den kapitaliserede indtjeningsevne (8,5), af kapitaliserede udbytte (75%) og 80% af indre værdi.

Den regnskabsmæssige egenkapital for 2009 udgør kr. 20.551.644. Den skattemæssige egenkapital opgøres således:

**Beregning af skattemæssig indre værdi 2009**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| Egenkapital driftsøkonomisk | 20.551.644 |  |  |
| + Udskudt skat tilbageføres | 558.710 |  |  |
| + Anlægsaktiver[[93]](#footnote-93) | -7.450.098 |  |  |
| **Skattemæssig egenkapital** | **13.660.256** |  |  |

Den skattemæssige egenkapital skal anvendes i forbindelse med nedenstående beregning.

**Beregning af kursværdi efter de almindelige regler for 2009**

**1. Indtjeningsevnen**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  | **2007** | **2008** | **2009** |
|  |  |  |  |
| Skattepligtig indkomst | 14.454.428 | 27.906.635 | 20.652.822 |
| + Underskud tidligere år | 0 | 0 | 0 |
| - Beregnet selskabsskat | -3.392.780 | -6.987.860 | -5.017.234 |
| **Resultat** | **11.061.648** | **20.918.775** | **15.635.588** |
|  |  |  |  |
| Aktiekapitalen | 1.000.000 | 1.000.000 | 1.000.000 |
| Indtjening i % af kapitalen | 1.106% | 2.092% | 1.564% |
|  |  |  |  |
| Gennemsnittet | 1.587% |  |  |
|  |  |  |  |
| Indtjeningsevne x kapitaliseringsfaktorer 8,5[[94]](#footnote-94) | (1.587% x 8,5) |  | 13.489% |

**2. Udbytte**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  | **2007** | **2008** | **2009** |
|  |  |  |  |
| Udbytte | 10.000.000 | 20.000.000 | 14.000.000 |
| Aktiekapitalen | 1.000.000 | 1.000.000 | 1.000.000 |
|  |  |  |  |
| Udbytte i % af kapitalen | 1.000% | 2.000% | 1.400% |
|  |  |  |  |
| Gennemsnittet | 1.467% |  |  |
|  |  |  |  |
| Udbytte x faktor (75%) |  |  |  1.100% |

**3. Indre værdi**

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
|  |  | Aktiekurs | Faktor |  |
| Skattemæssig egenkapital | 13.660.256 | 1.366[[95]](#footnote-95) | 80% | 1.093% |
|  |  |  |  |  |
| **Kursberegning i alt** (13.489+1.100+1.093)/3 |  |  | **5.227** |
|  |  |  |  |  |

Ud fra ovenstående er det kurs 5.227, der er udtryk for værdiansættelsen af aktierne i B A/S.

### 6.3.2. Værdiansættelse efter cirkl. 2000-09

Eftersom der i det konkrete tilfælde er tale om overdragelse af aktier på selskabsniveau mellem interesseforbundne parter, skal cirkl. 2000-09 anvendes. Selskabet omfatter fast ejendom og goodwill, hvilket der skal reguleres for i forbindelse med udregning. Først foretages der en beregning af goodwill jf. cirkl. 2000-10, da denne beregning skal anvendes i forbindelse med beregningen af kursværdien jf. cirkl. 2000-09.

**Beregning af goodwill jf. cirkl. 2000-10**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  | **2007** | **2008** | **2009** |
|  |  |  |  |
| Årets resultat | 10.974.970 | 20.869.995 | 14.950.461 |
| Skatter | 3.392.780 | 6.987.860 | 5.017.234 |
| - Renteindtægter | -413.821 | -686.136 | -468.695 |
| Renteudgifter | 401.838 | 601.127 | 499.089 |
| Afskrivninger på købt goodwill | 396.000 | 396.000 | 262.744 |
| Ekstraordinære indtægter | 0 | 0 | 0 |
| Ekstraordinære udgifter | 0 | 0 | 0 |
| **Reguleret resultat** | **14.751.767** | **28.168.846** | **20.260.833** |
| Vægtning | 1 | 2 | 3 |
| **Vægtet gennemsnit af resultatet** | **14.751.767** | **56.337.692** | **60.782.499** |
|  |  |  |  |
| Samlet resultat |  |  | 131.871.958 |
|  |  |  |  |
| Vægtet reguleret resultat (divideret med 6) |  |  | 21.978.660 |
|  |  |  |  |
| Udviklingstendens[[96]](#footnote-96) |  |  | 0 |
| Fradrag for driftsherreløn[[97]](#footnote-97) |  |  | 0 |
| Forrentning af aktiver (alle aktiver x 7%)[[98]](#footnote-98) |  |  | -3.936.065 |
|  |  |  |  |
| **Rest til forrentning af goodwill** |  |  | **18.042.595** |
|  |  |  |  |
| Kapitaliseret med 2,52[[99]](#footnote-99) |  |  | 45.467.339 |
|  |  |  |  |
| **Goodwill ansættes til** |  |  | **45.500.000** |

**Beregning af aktiernes værdi jf. cirkl. 2000-09**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| Egenkapital ifølge årsrapport 2009 |  |  | 34.551.644 |
| Udbytte for 2009 |  |  | 14.000.000  |
| Egenkapital ekskl. Udbytte |  |  | 20.551.644 |
|  |  |  |  |
| Opskrivning goodwill |  |  |  |
| Goodwill ifølge beregning | 45.500.000 |  |  |
| - bogført værdi | 0 |  |  |
| Opskrivning | 45.500.000 |  |  |
| - udskudt skat 25% | 11.375.000 |  | 34.125.000 |
|  |  |  |  |
| **Opskrivning af ejendom** |  |  |  |
| Ejendomsværdi pr. 01.10.2008 | 7.700.000 |  |  |
| - bogført værdi | 5.918.749 |  |  |
| Opskrivning |  1.781.251 |  |  |
| - udskudt skat 25% | 445.313 |  | 1.335.938 |
|  |  |  |  |
|  |  |  |  |
| **Reguleret egenkapital** |  |  | **56.012.582** |
|  |  |  |  |
| **Aktiekurs (nom. 10.000)** |  |  | **5.601** |

Ud fra ovenstående beregning ses det, at værdiansættelsen af aktierne jf. cirkl. 2000-09 medfører en aktiekurs på kr. 5.601.

Ser man på de to beregninger, ender man ud med en kursforskel på 374 (5.601 – 5.227). Beregningen viser, at det er en fordel for modtageren at vælge kursen jf. cirkl. 1982, eftersom modtageren sparer 374 pr. aktie. Dette bekræfter opfattelsen af, at kursen er lavere, såfremt den beregnes ud fra cirkl. fra 1982. Baggrunden for dette er, at efter cirkl. fra 1982 tages der ikke højde for goodwill, hvilket er tilfældet ifølge cirkl. 2000-09. Det kan diskuteres, hvilken af kurserne, der er udtryk for den reelle værdi af aktierne i B A/S. Hvis der havde været tale om uafhængige parter, vil man typisk tage gennemsnittet af de to kurser. I dette tilfælde er der tale om interesseforbundne parter og man vil formentlig vælge den laveste værdi, eftersom den er mest fordelagtig for modtageren.

Som tidligere nævnt kan cirkl. fra 1982 kun anvendes på aktionærniveau. Det vil sige, i dette tilfælde skal kurs 5.601 anvendes, idet der er tale om overdragelse på selskabsniveau.

## 6.4. Overdragelse af aktier

Nu hvor aktierne i B A/S er værdiansat, kan overdragelsen påbegyndes. Som tidligere nævnt ønsker man et glidende generationsskifte. Det vil sige, i første omgang bliver der overdraget 25% til TM Holding og 10% til KM Holding. Eftersom der er tale om overdragelse mellem selskaber, kan reglerne om succession ikke anvendes.

Det forudsættes, at kurs 5.601 er godkendt af SKAT. Som betalingsform har parterne valgt at oprette gældsbrev.

### 6.4.1. Overdragelsens betydning for TM Holding

TM Holding modtager 2.500 aktier til en samlet værdi af kr. 14.002.500[[100]](#footnote-100). Det vil sige, TM Holding skal have finansieret kr. 14.002.500. Parterne vælger at oprette et gældsbrev, som indeholder følgende vilkår. Dette er blot et uddrag af, hvad et gældsbrev indeholder:

TM Holding erklærer herved at være skyldig i Holding A/S et beløb st. kr. 14.002.500.

Beløbet forrentes med en årlig rente svarende til den til en hver tid gældende mindsterente med et tillæg på 1%. Renten erlægges årligt bagud.

Gælden afvikles som et serielån med en løbetid på 5 år, hvor afdraget betales i lige store beløb en gang årligt bagud med kr. 2.800.500.

Debitor er berettiget til når som helst og uden varsel at indfri gælden efter gældsbrevet helt eller delvist.

**Skattemæssige konsekvenser ved overdragelsen og oprettelse af gældsbrev**

TM Holding skal betale kr. 14.002.500 til Holding A/S. For TM Holding får selve købet ingen skattemæssig konsekvens, men for Holding A/S får det følgende konsekvens:

Avancen skal opgøres. Det antages at Holding A/S’s anskaffelsessum for samtlige aktier er 1.000.000. Det vil sige, anskaffelsessummen for de 2.500 aktier er kr. 250.000. Derved opnår Holding A/S en avance på 13.752.500[[101]](#footnote-101). Eftersom Holding A/S overdrager koncernselskabsaktier vil avancen være skattefri jf. den nye ABL § 8. Ifølge de gamle regler ville avancen også have været skattefri, idet der er tale om aktier, der er ejet i mere end tre år jf. ABL § 9.

Renterne i forbindelse med gældsbrevet skal behandles som følgende: Ifølge ovenstående skal Holding A ApS betale kr. 560.100[[102]](#footnote-102) i renter det første år. Selskabet har fradrag for renteudgifterne jf. SL § 6, litra e, mens Holding B A/S er skattepligtig af renteindtægterne jf. SL § 4, litra e.

Det vil sige, det første år skal TM Holding af med kr. 3.360.600[[103]](#footnote-103). Ud fra dette skal der foretages en vurdering af, om det overhovedet er muligt for TM Holding at finansiere denne betaling til Holding B A/S. TM Holdings indtægtskilde består hovedsageligt af udbytte, som udloddes fra B A/S. I 2009 vil det være muligt for TM Holding at modtage kr. 3.737.615[[104]](#footnote-104) i udbytte, hvilket er tilstrækkeligt, for at kunne dække den samlede gæld til B A/S det første år.

Havde det ikke været muligt, at dække gælden med den udbetalte udbytte, kunne parterne for eksempel vælge at afdrage gælden over en periode på 10 år i stedet for 5. Man kunne også ”slanke” balancen yderligere, for eksempel ved at udskille ejendommen fra driftsselskabet til for eksempel faderens holdingselskab eller til et nyt selskab. Ud fra beregningen ses det tydeligt, at det er vigtigt, at have fokus på modtagerens finansieringsmuligheder. Hvis det ikke er muligt for modtageren at finansiere gælden, er det heller ikke muligt at gennemføre et generationsskifte på denne måde.

Der skal også ses på reglerne for sambeskatning. Inden overdragelsen var Holding A/S og B A/S sambeskattede, idet der forekommer en ejerandel over 50%. Efter den første overdragelse, hvor der i alt overdrages 35%, kommer dette ikke til at have indflydelse på sambeskatningen. Holding A/S og B A/S vil fortsat være sambeskattet, idet Holding A/S besidder 65% af aktierne.

### 6.4.2. Overdragelsens betydning for KM Holding

KM Holding modtager 1.000 aktier til en samlet værdi af kr. 5.601.000. Lige som for TM Holding oprettes der et gældsbrev mellem parterne. Gældsbrevet er formuleret på samme måde, som det der er oprettet mellem TM Holding og Holding A/S[[105]](#footnote-105). Forskellen er blot, at KM Holding skylder kr. 5.601.000.

**Skattemæssige konsekvenser ved overdragelsen og oprettelse af gældsbrev**

De skattemæssige konsekvenser er de samme, som de nævnte under afsnit 6.4.1.1. blot med andre beløb. I dette tilfælde udgør anskaffelsessummen på de 1.000 aktier kr. 100.000. Det vil sige, avancen for Holding A/S udgør kr. 5.501.000[[106]](#footnote-106). Denne avance er skattefri jf. ABL § 8.

Med hensyn til renter skal KM Holding det første år betale kr. 224.040, som selskabet har fradrag for jf. SL § 6, litra e. Holding A/S er skattepligtig af renteindtægten jf. SL § 4, litra e.

Alt i alt skal KM Holding det første år afdrage kr. 1.120.200 og betale renter på kr. 224.040. Det vil sige kr. 1.344.240.

Ligesom for TM Holding skal der foretages en vurdering af, om KM Holding vil være i stand til at betale denne gæld. Udbytte fra B A/S udgør kr. 1.495.046[[107]](#footnote-107). Derved er det også muligt for KM Holding at betale gælden til B A/S.

Efter overdragelsen af i alt 35% af aktierne i B A/S, ser konstruktionen således ud:

**Konstruktion efter TM og KM modtager aktier i B A/S**

 **HM TM KM**

 ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]() ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]() ![C:\Documents and Settings\kw\Lokale indstillinger\Temporary Internet Files\Content.IE5\E45LGFNX\MCj04414570000[1].png]()

100% 100% 100%

**TM**

**Holding**

**KM**

**Holding**

**Holding A/S**

65% 25% 10%

**B A/S**

Figur 20: Efter TM og KM har modtaget aktier i B A/S.

Baggrunden for som minimum at overdrage 10% af aktierne til KM Holding er, at så er det muligt at udlodde udbytte fra B A/S skattefrit, eftersom der er tale om datterselskabsaktier.

Med tiden er det meningen, at Holding A/S afstår den resterende del, så TM Holding opnår 67% af aktierne og KM Holding 33% af aktierne jf. aktionæroverenskomsten. Når de resterende aktier skal overdrages, skal der foretages en ny værdiansættelse af aktierne, der tager højde for eventuelle ændringer i B A/S.

Når de resterende aktier er overdraget, betyder det også, at sambeskatningsforholdene ændrer sig. Holding A/S vil ikke længere være sambeskattet med B A/S. B A/S vil derimod være sambeskattet med TM Holding. B A/S vil heller ikke være sambeskattet med KM Holding, idet den endelige ejerandel kun kommer til at udgøre 33%.

## 6.5. Opsummering

Ovenstående case viser et eksempel på, hvordan aktier værdiansættes efter cirkl. fra 1982 og cirkl. 2000-09. Beregningerne viser tydeligt, at der forekommer en forskel. Ifølge cirkl. fra 1982 kommer jeg frem til en kurs på 5.227 og ifølge cirkl. 2000-09, kommer jeg frem til en kurs på 5.601. Såfremt der er tale om overdragelse mellem interesseforbundne parter på aktionærniveau, vil man i praksis ofte vælge den laveste kurs. Baggrunden for dette kan være, at man ønsker at tilgodese modtageren. Er der i stedet tale om uafhængige parter, vil man typisk komme frem til en kurs, som begge parter er tilfreds med, for eksempel gennemsnittet af de beregnede kurser.

I dette tilfælde er der tale om overdragelse med afhængige parter på selskabsniveau, derfor kan cirkl. fra 1982 ikke anvendes og kurs 5.601 skal derfor benyttes.

Casen viser, hvordan en sådan overdragelse kan finansieres. I det konkrete tilfælde har man valgt at oprette gældsbreve. Casen viser også, det er vigtigt, at der er taget stilling til, hvordan TM Holding og KM Holding skal kunne finansiere gælden. I dette tilfældet forekommer der ikke noget problem, idet der kan udloddes tilstrækkeligt med udbytte fra B A/S til at finansiere gælden.

Casen viser endvidere hvilke skattemæssige konsekvenser overdragelsen får for både overdrager og modtager. Selve avancen er skattefri for overdrager. De renteudgifter, der er i forbindelse med gældsbrevet, er fradragsberettigede for henholdsvis TM Holding og KM Holding. Renteindtægterne er skattepligtige for Holding A/S. Hvad sambeskatning angår, vil B A/S fortsat være sambeskattet med Holding A/S. Dette vil de fortsætte med indtil den dag, hvor TM Holding ejer over 50% af aktierne.

# 7. Konklusion

Efter at have arbejdet med problemstillingerne omkring omstruktureringsmodeller og generationsskifte i aktie- og anpartsselskaber, kan det konkluderes, at der forekommer et omfattende skattemæssigt regelsystem, som man som rådgiver skal forholde sig til.

Specialet har fokus på to hovedproblemstillinger: Omstruktureringsmuligheder i forhold til at få etableret den optimale konstruktion og selve generationsskiftet.

Der findes fire modeller, som kan anvendes i forbindelse med etablering af den mest optimale konstruktion set i forhold til generationsskifte: Aktieombytning, tilførsel af aktier, spaltning og fusion.

De skattemæssige regler som er forbundet med de nævnte modeller, har gennem de seneste år gennemgået en væsentlig udvikling. Her er det tale om udviklingen fra kun at kunne anvende de subjektive regler, til nu at kunne anvende begge regelsæt. Der er derved tale om et tostrenget system, med eller uden tilladelse. Med lov nr. 343 af 18. april 2007 blev de objektive regler indført. Med denne ændring er det muligt at gennemføre aktieombytning, tilførsel af aktier og spaltning skattefrit uden tilladelse. Hvad angår fusion, forekommer der ikke et tostrenget system. Fusioner kan kun gennemføres skattefrit uden tilladelse. Hersker der tvivl, er det dog altid muligt at indhente et bindende svar fra SKAT.

Med lov nr. 525 af 12. juni 2009 blev skattereglerne yderligere lempet. Den komplicerede regel vedrørende den treårige udbyttebegrænsning jf. ABL § 36 A ophæves. Den treårige ejertidsreglen for aktier (som er ejet af selskaber) erstattes af reglen om skattefrie aktier (datterselskabsaktier og koncernselskabsaktier) og skattepligtige aktier (porteføljeaktier). Der er endvidere indført et holdingkrav, som er gældende for skattefrie aktieombytninger, tilførsel af aktiver og spaltning uden tilladelse. Set i lyset af denne udvikling kan det konkluderes, at de skattemæssige regler er blevet mere lempelige, hvilket kommer til at betyde, at det er væsentlig nemmere at gennemføre en skattefri omstrukturering. Det kan endvidere konkluderes, at baggrunden for at anvende omstruktureringsmodellerne i forhold til generationsskifte er, at udskyde skatten ved anvendelse af reglerne om succession samt sikre at generationsskiftet kan finansieres af modtageren.

Gennemførslen af selve generationsskiftet kan ske på flere måder. I dette speciale er der foretaget en gennemgang af følgende overdragelsesmetoder: overdragelse af aktier, overdragelse ved tilbagesalg af overdragers aktier og overdragelse ved anvendelse af A/B modellen. Ud fra dette kan det konkluderes, at ved anvendelse af tilbagesalg og A/B modellen er selskabet medvirkende til at finansiere overdragelsen, hvilket letter kravet til modtagers finansieringsandel. Ved anvendelse af ”overdragelse af aktier” kan det konkluderes, at denne metode kan anvendes både mellem fysiske og juridiske personer. Metoden kan gennemføres skattepligtigt eller skattefri. Såfremt overdragelsen sker mellem fysiske personer og til interesseforbundne parter såsom familie eller nær medarbejder, kan overdragelsen gennemføres med succession jf. ABL §§ 34 og 35. Er der tale om overdragelse til tredjemand, kan reglerne om succession ikke anvendes. Reglerne om succession kan heller ikke anvendes, hvis overdragelsen sker mellem juridiske personer.

Inden generationsskiftet kan påbegyndes, skal aktierne værdiansættes. Er der tale om overdragelse mellem interesseforbundne parter på aktionærniveau, altså fra forældre til børn, kan man vælge mellem at anvende cirkl. fra 1982 eller cirkl. 2000-09. Er der tale om uafhængige parter på aktionærniveau, skal cirkl. 2000-09 anvendes. Er der tale om overdragelse på selskabsniveau, er det kun muligt at anvende cirkl. 2000-09 eller cirkl 2000-10. Cirkl. 2000-09 tager i modsætning til cirkl. fra 1982 højde for goodwill, som beregnes efter cirkl. 2000-10 eller SKAT’s nye vejledning anvendes. SKAT har udarbejdet en ny vejledning, der har til formål, at opnå en mere ensartet anvendelse af værdiansættelsesmodellerne.

Der forekommer endvidere flere måder, hvorpå modtageren kan finansiere generationsskiftet. Generationsskiftet kan blandt andet finansieres af det overdragende selskab, hvilket kommer til udtryk, når overdragelsesmodellen om tilbagesalg af overdragers aktier eller A/B modellen anvendes. Ved tilbagesalg af overdragers aktier finansierer selskabet overdragelsen, idet selskabet betaler et vederlag til overdrager, som svarer til værdien af aktierne. Såfremt tilbagesalget kommer til at mindske selskabskapitalen, er det modtageren, der skal indbetale, hvad der svarer til den lovpligtige selskabskapital. På den måde er modtagerens finansieringskrav begrænset til selskabskapitalen på kr. 500.000 for A/S og kr. 125.000 for ApS. Ved anvendelse af A/B modellen finansierer selskabet noget af overdragelsen. I og med aktierne inddeles i A- og B-aktier, sparer modtageren forskellen mellem kursen på A-aktierne og de modtagende B-aktier samtidig med han får udbetalt udbytte.

Udover at få selskabet til at finansiere overdragelsen, forekommer der en række alternative muligheder: Kontant betaling, succession, gave, løbende ydelser, oprettelse af et gældsbrev og lån i banken. Såfremt modtageren er i besiddelse af en større sum penge, er det muligt for ham at betale kontant. Reglerne om succession kan anvendes, hvis overdragelsen sker mellem fysiske personer. Der skal endvidere være tale om overdragelse til interesseforbundne parter, hvilket omfatter familie eller nær medarbejder jf. ABL §§ 34 og 35. Ved succession betaler modtageren mindre for aktierne, men overtager samtidig den skattemæssige byrde, der er forbundet med aktierne. Dette er en fordel for overdrager, idet den skattepligtige avance mindskes. For modtageren er det en fordel, såfremt han ikke har mulighed for nu og her at finansiere den fulde værdi. Succession er derimod ikke en fordel for modtageren, hvis han efter kort tid er nødsaget til at sælge virksomheden igen, eftersom skattebyrden ved salget er større en den skatteburde, som han overtog fra overdrager.

Det er muligt at overdrage aktierne som en gave og anvendes reglerne jf. BAL. Reglerne om gave jf. BAL, kan kun anvendes, når overdragelsen sker indenfor familien. Fordele ved at overdrage aktierne som en gave er, at modtageren skal betale et væsentlig lavere beløb for aktierne. Nemlig et beløb, der svarer til afgiften på 15%.

Såfremt overdragelsen sker mellem selskaber, kan reglerne om løbende ydelse anvendes. Denne regel er gældende for både fysiske og juridiske personer. Ved anvendelse af reglerne om løbende ydelser er der ikke tale om et afviklingsforhold. Der er i stedet for tale om en gensidigt bebyrdende aftale, hvor overdrageren er forpligtet til at overdrage aktier, mens modtageren er forpligtiget til at betale for disse.

Parterne kan vælge at oprette et gældsbrev. Gældsbreve kan oprettes mellem både fysiske og juridiske personer. Fordelen ved at oprette et gældsbrev er, at renten er forholdsvis lav. Ulempen er, at parterne kan gå hen og blive uenige.

Som den sidste mulighed, kan modtageren vælge at optage lån i banken. Fordelen ved at optage lån i banken er, at parterne ikke er afhængige af hinanden i en længerevarende periode, hvilket er tilfældet, når der oprettes et gældsbrev. Ulempen er, at renterne for det meste er større i banken.

Efter at have gennemgået reglerne for selve overdragelsen af selskabet og finansieringsmuligheder, er reglerne om ophørspension en væsentlig del af selve generationsskiftet. Det er vigtigt, at se nærmere på overdragers fremtidige økonomiske behov. I den forbindelse er det som rådgiver vigtigt at komme ind på reglerne om ophørspension. Hovedaktionærer er ofte tilbageholdende med at udbetale løn til sig selv, hvilket betyder, at indbetalingerne til pensionsordninger er begrænset. Formålet med en ophørspension er derfor at sikre, at erhvervsdrivende og hovedaktionærer har mulighed for at indbetale på en pension uden begrænsninger og derved sikres den fremtidige levestandard, når han ikke længere er i stand til at arbejde.

I forbindelse med gennemgang af casen, er de forskellige værdiansættelsescirkulærer anvendt. Det kan konkluderes, at der fremkommer forskellige resultater, alt efter hvilket cirkulære der anvendes. Dette bevidner, at værdiansættelse er en svær del af generationsskifteprocessen. Det kan endvidere konkluderes, at man opnår den laveste kurs, hvis cirkl. fra 1982 anvendes. I forhold til finansiering kan det ud fra casen konkluderes, at finansiering er et væsentligt forhold for at et generationsskifte kan gennemføres. Kan den yngre generation ikke finansiere den gæld, der opstår til den ældre generation, medfører det, at generationsskiftet ikke kan gennemføres.

Alt i alt kan det konkluderes, at man som rådgiver skal være opmærksom på de forskellige skattemæssige regler, der knytter sig til hver af de fire omstruktureringsmuligheder. Man skal endvidere være opmærksom på, at der forekommer flere måder, hvorpå aktierne kan værdiansættes og man skal i den forbindelse anvende den kurs, der afspejler handelsværdien. Det kan også konkluderes, at der forekommer flere måder, hvorpå et generationsskifte kan gennemføres samt flere finansieringsformer. Hvad finansiering angår, kan det konkluderes at dette er en væsentlig del af selve generationsskiftet, eftersom der ikke kan gennemføres et generationsskifte, hvis dette ikke kan finansieres. De forskellige omstruktureringsmuligheder anvendes derfor også til at løse finansieringsproblemet samt ønsket om at udskyde skatten.

# 8. Summary

This dissertation addresses two main areas: a review and analysis of restructuring opportunities and generation change of companies.

Four models are relevant regarding restructuring: share exchange, transfer of assets, division and merger. The purpose of using these models is to get the optimal construction, as this will make a later generation change easier.

Restructuring can be taxable or tax free. It is a free choice to implement a taxable or a tax free restructuring. Advantages of a taxable restructuring if occur the companies involved have considerable tax losses. The main rule is that tax losses will be eliminated, when carrying out restructuring. The exception to this is if the companies are taxed jointly prior to the restructuring. If this is the case, losses from the period when the companies have been taxed jointly can still be used.

The rules concerning restructuring have been changed significantly as they have changed from only being subjective rules to be subjective and objective rules (dual system).

The two-tier system (with or without permission) is valid for models: share exchange, transfer of assets and division. To mergers this system is not relevant. If you choose to apply the rules on a tax-free merger, this can only be carried out without permission from the tax authorities. If there is doubt whether the merger complies with the rules, it is possible to obtain a binding answer from the tax authorities.

Before the shares of a company can be transferred, they should be valued. Listed shares are valued as the market value that occurs at the time of transfer. The value of not listed shares can be more difficult to estimate. Therefore the tax authorities have developed guidelines on how valuation can be determined. When transfer occurs at shareholder level, shares valuation, according to the circular from 1982 and 2000-09 are used. When transfer occurs between companies the Circular 2000-09 or 2000-10 must be used.

When shares are valued, the generational shift begins. There are several ways to hand over the company. It can be done by: using the rules of transfer of shares, by payment of assigners shares or by using the A/B model.

Transfer of shares can take place between individuals and companies. If transfer occurs between individuals, you can use the rules of succession and the shares can be transferred tax-free. The rules of succession can only be used if they are transferred to related parties such as family or close associates. If the transfer goes to third parties, you cannot use the rules of succession.

When transfer occurs between companies, the rules of succession are not used. This means, the achieved profit sainted by assignor becomes taxable, except for subsidiary shares or allied company shares (tax free shares).

If you use the payment of assignors’ shares model, the company helps finance the transfer. The assignor receives a payment of the shares he gives back to the company. If the payment is higher than the required capital, the recipient (a son) pays the lack of capital. Financing is there by limited to the required capital (maximum 500,000).

Another relevant model for generational shift is the A/B model. This model, also the company finances the main part of the restructuring. The shares are divided into A and B-shares. B-shares have a lower value compared to A-shares. The receiver saves rate difference between the two shares. The benefit to the recipient is that B-shares are cheaper and that he obtains right to profit.

Apart from the fact that the company can help to finance the generational change, types of finance can include: cash, succession, gift, benefits, debt securities or by bank loans. It is up to the parties to decide what is better suited for their generational shift.

Examination of the case shows how a generational shift can be carried out in practice. The case concerns shares between companies. Before the transfer can begin, the shares must be valued. Calculations are based on the Circular from 1982 and Circular 2000-09. Calculations confirm that the lowest rate is received by using Circular from 1982. The case also shows the tax implications of a generational change regarding the assignor as well as the recipient. The case confirms that it is important to focus on finance. A generational change will not be implemented if there is no possible finance.

# 9. Litteraturliste

**Bøger**

Andersen Krüger, Poul Aktie- og anpartsselskabsret, 9. Udgave

 Jurist- & Økonomforbundets forlag 2006

Askholt, Steen Lærebog om indkomstskat, 12. udgave

Bolander, Jane Jurist- & Økonomforbundets forlag 2007

Engsig, John

Michelsen, Aage

Augustesen, Helmer FSRs skattelovsamling med noter 2008, bind 1 og 2

Drejer, Jens Forlaget Thomson 2008

Søgaard Hansen, Hanne

Lund-Andersen, Kjeld

Bille, Jane K. Skattemæssig succession, 1. udgave

 Forlaget Thomson 2006

Guldmand Hansen, Jan Sambeskatning, 3. udgave

Vinther, Nikolaj Magnus Informatik 2008

Werlauff, Erik

Halling-Overgaard, Søren Generationsskifte, 2. Udgave

Sølkjær Olesen, Birgitte Jurist- & Økonomforbundets forlag 2007

Møller-Andersen, Jesper Generationsskifte, 1. udgave

Rasmussen, Jesper Forlaget Thomson 2008

Serup, Michael Fusionsskatteloven med kommentarer, 3. Udgave

 Forlaget Thomson 2008

Serup, Michael Generationsskifte – Omstrukturering, 2. udgave

 Forlaget Thomson 2004

**Publikationer**

Borup Madsen, Dorte Generationsskifte

Melchior, Ebbe Revitax 2007

Borup Madsen, Dorte Forårspakken 2.0

Melchior, Ebbe Revitax 2009

Staugaard, Jens

Heegaard Johansen, Dorte Ejerskifte – din virksomheds fremtid

Høeg Koch, Dorte Erhvervs- og Byggestyrelsen 2008

**Love**

Aktieavancebeskatningsloven

Aktieselskabsloven

Anpartsselskabsloven

Boafgiftsloven

Kildeskatteloven

Kursgevinstloven

Ligningsloven

Lov nr. 343 af 18. april 2007

Lov nr. 525 af 12. juni 2009

Pensionsbeskatningsloven

Personskatteloven

Selskabsskatteloven

Statsskatteloven

**Direktiv**

EF-direktiv 90/434/EØF

**Cirkulærer**

Cirkulære nr. 185 af 17. november 1982: Værdiansættelse af aktiver og passiver i dødsboer m.m. og ved gaveafgiftberegning.

TSS-cirkulære 2000-09: Værdiansættelse af aktier og anparter.

TSS-cirkulære 2000-10: Vejledende anvisning om værdiansættelse af goodwill.

**Dommer og afgørelser**

SKM2009.700

SKM2009.410.SR

TfS 2009.129SR

SKM2007.807

SKM 2007.806

SKM2007.106SR

SKM2007.106 (TfS 2007.365)

EF-dommen af 5. juli 2007 (Hans Markus Kofoed-sagen)

TfS 2006, 720LSR

SKM2006.163.LSR

TfS 2005.426ØLD

TfS2004.206 (SKM2004.73.TSS)

TfS2001.72 (SKM2001.78.LR)

TfS2000. 846V

TfS1999.297LR

TfS 1998.218VLD

TfS1996.899 DEP

**Vejledninger**

Ligningsvejledningen 2009

Vejledning, ”Transfer Pricing; kontrollerede transaktioner; værdiansættelse”, SKAT

Kapitaliseringsfaktorer,SKM2007.926.SKAT

**Artikler**

”Ny værdiansættelsesvejledning”, Revitax

SPO2007.125, ”Skattefri omstrukturering af selskaber uden tilladelse”.

TfS 2009.835, ”Status vedrørende betingelserne for skattefrie omstruktureringer efter skattereformen”.

UFS20093355-01, ”Skattefri omstrukturering af selskaber uden tilladelse – nye regler fra 2010”.

**Hjemmesider**

www.folketinget.dk

www.magnus.dk

www.skat.dk

1. ”Ejerskifte – din virksomheds fremtid”, Hedegaard Johansen, Dorte m.fl., side 3 [↑](#footnote-ref-1)
2. ”Ejerskifte – din virksomheds fremtid”, Hedegaard Johansen, Dorte m.fl., side 7 [↑](#footnote-ref-2)
3. ”Generationsskifte”, Borup Madsen, Dorte m.fl., side 5 [↑](#footnote-ref-3)
4. ”Generationsskifte”, Borup Madsen, Dorte m.fl., side 5 [↑](#footnote-ref-4)
5. ”Generationsskifte”, Møller-Andersen, Jesper m.fl., side 37 [↑](#footnote-ref-5)
6. ”Generationsskifte”, Halling-Overgaard, Søren m.fl., 2. udgave, side 77 [↑](#footnote-ref-6)
7. ”http://www.folketinget.dk/doc.aspx?/samling/20072/lovforslag/L167/index.htm” [↑](#footnote-ref-7)
8. Lov nr. 525 af 12. juni 2009 [↑](#footnote-ref-8)
9. ”Forårspakke 2.0”, Borup Madsen, Dorte m.fl., side 27 [↑](#footnote-ref-9)
10. Se definition af holdingkravet afsnit 4.4.2.3. [↑](#footnote-ref-10)
11. Familiebegrebet defineres i KSL § 33 C, stk. 1 og ABL § 34, stk. 1, nr. 1. [↑](#footnote-ref-11)
12. Nær medarbejder defineres i KSL § 33 C, stk. 12 og ABL § 35, stk. 1 [↑](#footnote-ref-12)
13. ”Generationsskifte, Omstrukturering”, Serup, Michael, 2. Udgave, side 33 [↑](#footnote-ref-13)
14. ”Generationsskifte, Omstrukturering”, Serup, Michael, 2. Udgave, side 36 [↑](#footnote-ref-14)
15. ”Generationsskifte, Omstrukturering”, Serup, Michael, 2. Udgave, side 36 [↑](#footnote-ref-15)
16. Lov nr. 525 af 12. juni 2009 [↑](#footnote-ref-16)
17. ”Lærebog om indkomstskat”, Michelsen, Aage m.fl., 12. udgave, side 783 [↑](#footnote-ref-17)
18. ”Lærebog om indkomstskat”, Michelsen, Aage m.fl., 12. udgave, side 784-785 [↑](#footnote-ref-18)
19. Ligningsvejledningen S.D.6.1.1. [↑](#footnote-ref-19)
20. Lov nr. 525 af 12. juni 2009. [↑](#footnote-ref-20)
21. Ligningsvejledningen S.D.6.1.3. [↑](#footnote-ref-21)
22. EF-direktiv 90/434/EØF [↑](#footnote-ref-22)
23. Se definition afsnit 4.4.2.3. [↑](#footnote-ref-23)
24. Se de selskabsretlige regler for apportindskud afsnit 4.2.2. [↑](#footnote-ref-24)
25. Se afsnit 5.2. om overdragelse af aktier [↑](#footnote-ref-25)
26. Lov nr. 525 af 12. juni 2009. [↑](#footnote-ref-26)
27. ”Generationsskifte”, Halling-Overgaard, Søren, 2. udgave m.fl., side 172 [↑](#footnote-ref-27)
28. Se definition afsnit 4.7.4. [↑](#footnote-ref-28)
29. Ligningsvejledningen S.G.18.7 [↑](#footnote-ref-29)
30. Ligningsvejledningen S.G.18.7.2 [↑](#footnote-ref-30)
31. ”Generationsskifte”, Halling-Overgaard, Søren, 2. udgave m.fl., side 187 [↑](#footnote-ref-31)
32. ”Generationsskifte”, Halling-Overgaard, Søren, 2. udgave m.fl., side 191 [↑](#footnote-ref-32)
33. Lov nr. 525 af 12. juni 2009 [↑](#footnote-ref-33)
34. Artikel ”Skattefri omstrukturering af selskaber uden tilladelse – nye regler fra 2010”, UFS20093355-01 [↑](#footnote-ref-34)
35. Artikel ”Status vedrørende betingelserne for skattefrie omstruktureringer efter skattereformen”, TfS 2009,835 [↑](#footnote-ref-35)
36. Artikel ” Skattefri omstrukturering af selskaber uden tilladelse”, SPO2007.125, side 7 [↑](#footnote-ref-36)
37. Se definition af transparent enhed afsnit 4.4.2.1. – Krav til selskaberne [↑](#footnote-ref-37)
38. Se afsnit 4.7.4. [↑](#footnote-ref-38)
39. Se eksempel side 19 og 20 [↑](#footnote-ref-39)
40. Ligningsvejledningen S.D.3.3 [↑](#footnote-ref-40)
41. Artikel ”Status vedrørende betingelserne for skattefrie omstruktureringer efter skattereformen”, TfS2009.835 [↑](#footnote-ref-41)
42. Lov nr. 525 af 12. juni 2009 [↑](#footnote-ref-42)
43. ”Generationsskifte”, Halling-Overgaard, Søren, 2. udgave m.fl., side 243 [↑](#footnote-ref-43)
44. Se definitioner afsnit 4.4.2.1. [↑](#footnote-ref-44)
45. Se definition af grenkravet afsnit 4.5.2.1. [↑](#footnote-ref-45)
46. Se uddybning afsnit 4.7.4. [↑](#footnote-ref-46)
47. Se eksempel side 19 og 20 [↑](#footnote-ref-47)
48. Se nærmere gennemgang af reglerne for ophørspension afsnit 5.6. [↑](#footnote-ref-48)
49. Artikel ”Status vedrørende betingelserne for skattefrie omstruktureringer efter skattereformen”, TfS2009.835 [↑](#footnote-ref-49)
50. Artikel ”Skattefri omstrukturering af selskaber uden tilladelse”, SPO2007.125 [↑](#footnote-ref-50)
51. Artikel ”Skattefri omstrukturering af selskaber uden tilladelse – nye regler fra 2010”, UFS20093355-01 [↑](#footnote-ref-51)
52. ”Generationsskifte”, Halling-Overgaard, Søren, 2. udgave m.fl., side 234-235 [↑](#footnote-ref-52)
53. Se definitioner afsnit 4.4.2.3. [↑](#footnote-ref-53)
54. Ligningsvejledningen S.D.1 [↑](#footnote-ref-54)
55. ”Fusionsskatteloven med kommentarer”, Serup, Michael, side 217 [↑](#footnote-ref-55)
56. Ligningsvejledningen S.D.1.6 og eksempel side 19 og 20 [↑](#footnote-ref-56)
57. Se afsnit 4.5.2.1.4. [↑](#footnote-ref-57)
58. Lov nr. 525 af 12. juni 2009. [↑](#footnote-ref-58)
59. Artikel ”Skattefri omstrukturering af selskaber uden tilladelse – nye regler fra 2010”, UFS20093355-01 [↑](#footnote-ref-59)
60. Vejledning, ”Transfer Pricing; kontrollerede transaktioner; værdiansættelse”, SKAT, side 3 [↑](#footnote-ref-60)
61. Artikel, ”Ny værdiansættelsesvejledning”, Revitax [↑](#footnote-ref-61)
62. Vejledning, ”Transfer Pricing; kontrollerede transaktioner; værdiansættelse”, SKAT, side 6 [↑](#footnote-ref-62)
63. Artikel, ”Ny værdiansættelsesvejledning”, Revitax [↑](#footnote-ref-63)
64. Cirkulære nr. 185 af 17.11.1982 [↑](#footnote-ref-64)
65. TS-Cirkulære nr. 9 af 28. marts 2000 [↑](#footnote-ref-65)
66. ”Generationsskifte”, Halling-Overgaard, Søren, 2. udgave m.fl., side 70 [↑](#footnote-ref-66)
67. ”Generationsskifte, Omstrukturering”, Serup, Michael, 2. udgave, side 256 [↑](#footnote-ref-67)
68. Fremgår af cirkl. 2000-10 eller den nye vejledning fra SKAT. Se beregning af goodwill jf. cirkl. 2000-10 afsnit 6.3.2. [↑](#footnote-ref-68)
69. Se beregninger ud fra begge cirkulærer under gennemgangen af casen afsnit 6. [↑](#footnote-ref-69)
70. TSS-Cirkulære nr. 10 af 28. marts 2000 [↑](#footnote-ref-70)
71. Lov nr. 525 af 12. juni 2009 [↑](#footnote-ref-71)
72. Se afsnit 4.4.2.3. [↑](#footnote-ref-72)
73. Lov nr. 525 af 12. juni 2009 [↑](#footnote-ref-73)
74. Se afsnit 4.4.2.3. [↑](#footnote-ref-74)
75. Se afsnit 5.2.1. [↑](#footnote-ref-75)
76. Se gennemgangen afsnit 5.2.2.1. og 5.2.2.2. [↑](#footnote-ref-76)
77. Jf. ABL § 34, stk. 1. [↑](#footnote-ref-77)
78. Der henvises til beregningen jf. SKM2007.106 [↑](#footnote-ref-78)
79. Beregnes således: 10 mio. x 42% (2010 sats) [↑](#footnote-ref-79)
80. Beregnes således: 10 mio. x 22% (de 22% er satsen ved beregning af passivposter). [↑](#footnote-ref-80)
81. ”Generationsskifte, Omstrukturering”, Serup, Michael, 2. udgave, side 748 [↑](#footnote-ref-81)
82. ”Generationsskifte, Omstrukturering”, Serup, Michael, 2. udgave, side 752 [↑](#footnote-ref-82)
83. ”Generationsskifte, Omstrukturering”, Serup, Michael, 2. udgave, side 754 [↑](#footnote-ref-83)
84. ”Aktie- og anpartsselskabsret”, Andersen, Poul Krüger, 9. udgave, side 171 [↑](#footnote-ref-84)
85. Se definition på datterselskabsaktier og koncernselskabsaktier afsnit 4.4.2.3. [↑](#footnote-ref-85)
86. Artikel ”Glidende generationsskifte ved vedtægtsændringer”, TfS2003.943. Kommenterer følgende afgørelser TfS2003.229LR og TfS2003.314LR [↑](#footnote-ref-86)
87. ”Generationsskifte, Omstrukturering”, Serup, Michael, 2. udgave, side 271 [↑](#footnote-ref-87)
88. ”Generationsskifte, Omstrukturering”, Serup, Michael, 2. udgave, side 139 [↑](#footnote-ref-88)
89. Lov 2000.1282 [↑](#footnote-ref-89)
90. Se afsnit 5.3.5. - krav til selskabet. [↑](#footnote-ref-90)
91. ”Transfer Pricing; kontrollerede transaktioner; værdiansættelse” [↑](#footnote-ref-91)
92. Se afsnit 5.2.1. [↑](#footnote-ref-92)
93. Forskellen mellem de skattemæssige og regnskabsmæssige værdier. [↑](#footnote-ref-93)
94. Se kapitaliseringsfaktorerne afsnit 5.2.1. [↑](#footnote-ref-94)
95. Aktiekursen beregnes således: 13.660.256/10.000 (antal aktier i alt) = 1.366 [↑](#footnote-ref-95)
96. Idet der er tale om en svingende udvikling, forekommer der ingen udvikling og denne anføres derfor til 0. [↑](#footnote-ref-96)
97. Der foretages ikke fradrag for driftsherreløn, da der er tale om en selskabsejet virksomhed jf. cirkl. 2000-10. [↑](#footnote-ref-97)
98. Forrentningen på de 7% beregnes således: Kapitalafkastsatsen for det indkomst år hvori værdiansættelsen sker + 3%. I 2009 er kapitalafkastsatsen 4%. Forrentningen beregnes således: 56.229.505 x 7% = 3.936.065. [↑](#footnote-ref-98)
99. Kapitaliseringsfaktoren er et udtryk for at goodwillen forrentes med 12% (kapitalafkastsats + 8%) over en perioden på 7 år (levetiden). Selve kapitaliseringsfaktoren beregnes ud fra formlen jf. cirkl. 2000-10. [↑](#footnote-ref-99)
100. Beregnes således: 2.500 x 5.601 [↑](#footnote-ref-100)
101. 14.002.500 – 250.000 = 13.752.500 [↑](#footnote-ref-101)
102. Renter det første år = 14.002.500 x 4% (mindsterente 3% + 1%). [↑](#footnote-ref-102)
103. Afdrag + renter. [↑](#footnote-ref-103)
104. Resultatet for 2009 x 25% (14.950.461 x 25%) [↑](#footnote-ref-104)
105. Se afsnit 6.4.1. [↑](#footnote-ref-105)
106. Beregnes således: 5.601.000 – 100.000 = 5.501.000 [↑](#footnote-ref-106)
107. Resultatet for 2009 x 10% (14.950.461 x 10%) [↑](#footnote-ref-107)