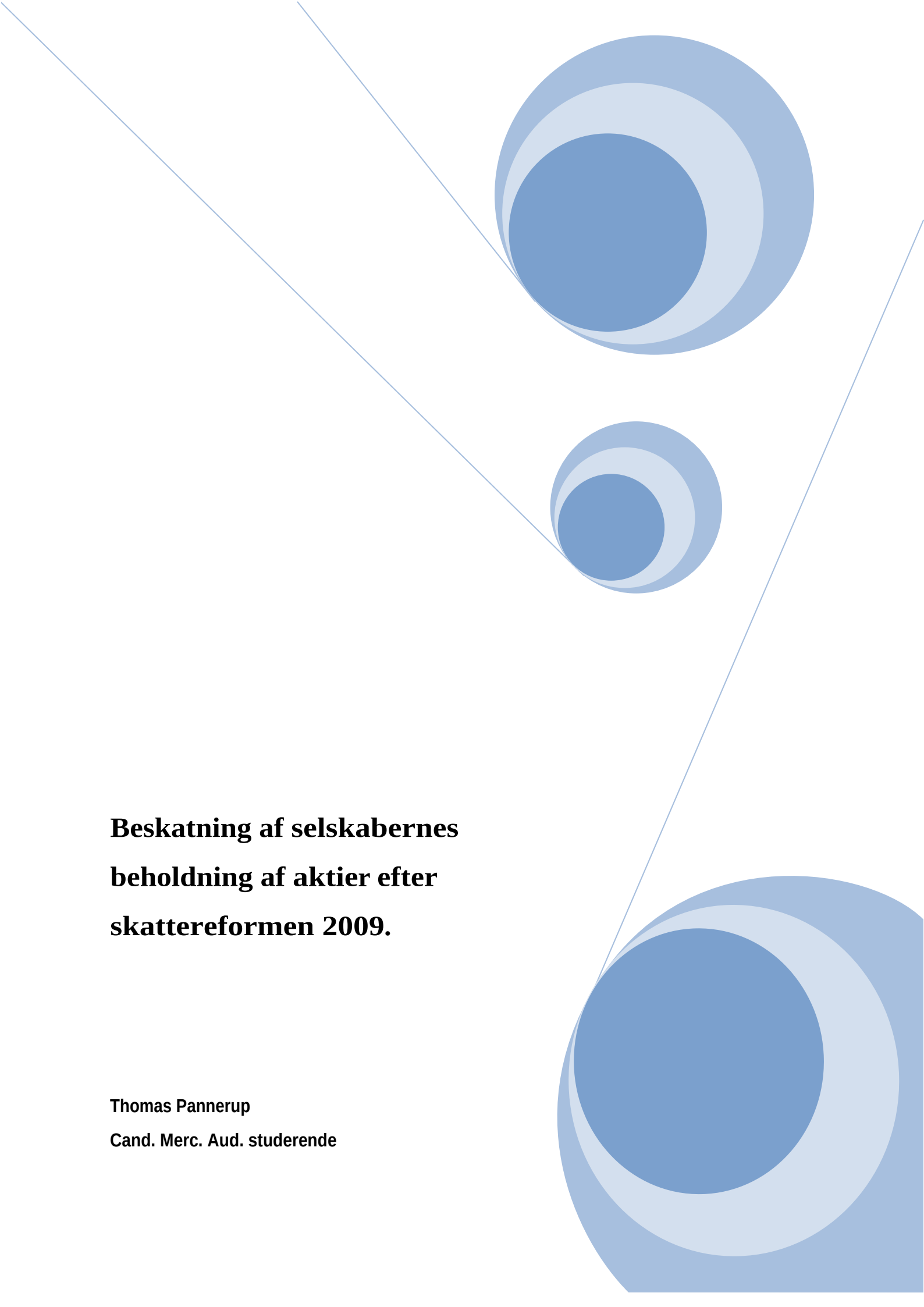


An abstract graphic design featuring three blue circles of varying sizes. The top circle is medium-sized, the middle one is smaller, and the bottom one is the largest, partially cut off by the right edge. Two thin blue lines originate from the top left and extend diagonally towards the right, passing behind the circles.

# **Beskatning af selskabernes beholdning af aktier efter skattereformen 2009.**

Thomas Pannerup  
Cand. Merc. Aud. studerende

## Indholdsfortegnelse

|                                                                                    |    |
|------------------------------------------------------------------------------------|----|
| 1 Indledning                                                                       | 4  |
| 1.1 Problemformulering                                                             | 5  |
| 1.2 Afgrænsning                                                                    | 6  |
| 1.3 Metodevalg                                                                     | 6  |
| 1.4 Projektdesign                                                                  | 8  |
| 1.5 Definitioner                                                                   | 9  |
| 2 Beskatning af udbytter og aktieavance før lov nr. 525 af 12. juni 2009           | 10 |
| 3 Beskatning af aktier efter lov nr. 525 af 12. juni 2009                          | 13 |
| 3.1 Kategorier af aktier                                                           | 13 |
| 3.2 Datterselskabsaktier                                                           | 13 |
| 3.4 Porteføljeaktier                                                               | 16 |
| 3.5 Udbytte fra aktier                                                             | 18 |
| 3.6 Tegningsretter og aktieretter for porteføljeaktier                             | 19 |
| 3.7 Egne aktier                                                                    | 21 |
| 3.8 Næringsaktier                                                                  | 22 |
| 3.9 Ikrafttrædelse og indgangsværdi                                                | 22 |
| 3.10 Prioritetsregel                                                               | 24 |
| 3.11 Prioritering af tab                                                           | 24 |
| 3.12 Kilde-/artsbegrænsede tabskonto                                               | 25 |
| 3.13 Nettotabskontoen                                                              | 26 |
| 3.14 Statusskifte                                                                  | 31 |
| 3.15 Delkonklusion                                                                 | 34 |
| 4 Mellemholdingselskabsproblematikken også kaldet ”omvendte juletræer”             | 35 |
| 4.1 Betingelse 1 – moderselskabets funktion                                        | 37 |
| 4.2 Betingelse 2 – moderselskabets reelle økonomiske aktivitet ved aktiebesiddelse | 38 |
| 4.3 Betingelse 3 - ejerskab                                                        | 40 |
| 4.4 Betingelse 4 – børsnoterede selskaber                                          | 54 |
| 4.5 Delkonklusion                                                                  | 56 |
| 5 Praktiske problemstillinger                                                      | 58 |
| 5.1 Praktiske problemstillinger ved statusskifte                                   | 58 |
| 5.2 Praktiske overvejelser ved første opgørelse af porteføljeaktier                | 61 |
| 5.3 Praktisk behandling af udloddet udbytte i kalenderåret 2009                    | 65 |
| 5.4 Skal undersøgelsen for mellemholdingselskaber starte fra toppen eller bunden?  | 67 |
| 5.5 Delkonklusion                                                                  | 72 |
| 6 Administrationen af aktiebeholdningen i selskaberne                              | 74 |
| 6.1 Klassifikationen af aktier i praksis                                           | 74 |

|                                        |    |
|----------------------------------------|----|
| 6.2 Skattekonssekvensen af værnsreglen | 75 |
| 6.3 Delkonklusion                      | 80 |
| 7 Konklusion                           | 82 |
| 7 Konklusion                           | 82 |
| 8 Summery in english                   | 86 |
| 9 Litteraturliste                      | 88 |
| Bilag 1                                | 90 |

## 1 Indledning

Denne kandidatafhandling er skrevet med henblik på at opnå titlen som cand. merc. aud. ved Aalborg Universitet. Lektor John Engsig har været vejleder under udarbejdelsen af projektet.

I forbindelse med skattereformen 2009 (forårspakke 2.0)<sup>1</sup> blev lovforslag L 202 ved sin endelige og bearbejdede udformning fremsat den 18. april. Lovforslaget blev vedtaget af folketinget d. 28. maj 2009 og bekendtgjort som Lov nr. 525 af 12. juni 2009. Behandlingen af L 202 har derfor taget under 3 måneder at udarbejde, og som det vil vise sig i denne kandidatafhandling, er der visse problemstillinger, som forarbejderne ikke har løst, eller som ikke fremgår tydeligt i den vedtagne lov nr. 525 af 12. juni 2009.

Skattereformen har til hensigt, at der skal ske en harmonisering af selskabernes aktie- og udbyttebeskatning for at forenkle og ensrette beskatningen af aktieavancen og udbytte<sup>2</sup>. Baggrunden for lovændringen, er ud over harmonisering, en merbeskatning af selskaberne til at kunne finansiere nedsættelsen af marginalsatten for personer, som er fuldt skattepligtige til Danmark. Regeringen forventer at opnå et varigt merprovenu på 2,2 mia. kr.<sup>3</sup>, som primært kommer fra merbeskatningen af selskabernes porteføljeaktier samt bortskaffelsen af nedslaget på 34 pct. af udbyttet fra porteføljeaktier. Nedslaget af de 34 pct. er en gammel regel, som på trods af efterfølgende års nedreguleringer i procenten af udbyttebeskatningen (selskabsskat) ikke tilsvarende er nedreguleret.

Grundlaget for merbeskatningen af selskaberne til fordel for de fysiske personer er, at selskaberne herved lettere kan holde på den fagligt dygtige men højt beskattede arbejdskraft.

Ved gennemførelsen af L 202 i Lov 525 af 12. juni 2009 skete der grundlæggende ændringer af beskatningen af udbytter og aktieavancer i selskaberne. Regeringen ønskede en beskatning af porteføljeaktier efter reglerne om lagerbeskatning. Denne lovændring betød, at selskabernes aktiebeholdning ikke længere skulle beskattes i forhold til ejertid, men i stedet i forhold til ejerskab.

---

<sup>1</sup> Jf. de nr. 1 i almindelige lovbemærkninger til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009

<sup>2</sup> Jf. de nr. 3.1 i almindelige lovbemærkninger til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009

<sup>3</sup> Jf. de nr. 3.1 i almindelige lovbemærkninger til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009

I lov nr. 525 af 12. juni 2009 lå der også et ønske om at fjerne den nuværende mulighed for at udlodde skattefrit udbytte op igennem selskabsstrukturen udelukkende via mindre ejerskab i det underliggende selskab. Værnsreglen mod brugen af mellemholdingselskab betyder, at indirekte ejede datterselskabsaktier og koncernselskabsaktier i visse tilfælde skal anses som direkte ejede af selskabsaktionærerne, som har ejerskabet i det underliggende datterselskab eller koncernselskab indirekte igennem et mellemholdingselskab.

Som det vil blive beskrevet i afhandlingen, giver denne værnsregel utilsigtede og uheldige skattemæssige konsekvenser samt mange problemer, som med lov nr. 525 af 12. juni 2009 ikke vil give en administrationsmæssig lettelse. Nærmere tværtimod.

### **1.1 Problemformulering**

Denne opgaves overordnede hovedspørgsmål hedder ” Hvordan er beskatningen af selskabernes beholdning af aktier efter skattereformen 2009 og vil ændringerne give selskaberne en administrativ lettelse”.

For at kunne afdække det overordnede hovedspørgsmål vil følgende delområder blive afdækket:

- Lovgivningen og den praktiske opgørelse af aktieavance for unoterede og noterede aktier i selskaber før og efter skattereformen 2009
- Beskatningen af udbyttet fra aktierne før og efter skattereformen 2009
- Mellemholdingselskabsproblematikken
- Vil skattereformen 2009 blive en administrativ lettelse for selskaberne?
- Hvordan vil den fremtidige konstruktion af ejerskab i selskaber se ud i forhold til aktionæren

## 1.2 Afgrænsning

Da lov nr. 525 af 12. juni 2009 er en ny lov og da der derfor i løbet af udførelsen af afhandlingen vil komme en del bindende svar m.m., vil der af hensyn til færdiggørelsen af afhandlingen, ikke blive indarbejdet noget som er offentliggjort efter d. 1. januar 2010.

For at undgå at besvarelsen ud fra problemformuleringen ikke skal blive bred og overfladisk, vil følgende områder ikke blive beskrevet:

- Der vil ikke blive set på beskatningen af konvertible obligationer før og efter skattereformen
- Der vil ikke blive beskrevet konsekvensen for beskatningen af koncerninterne konvertible obligationer samt tegningsretten til disse på trods af, at ændringerne i ABL også omhandler beskatningen af disse.
- Der vil ikke blive set på lagerbeskatningens skattemæssige konsekvens for fonde.
- Der vil ikke blive set på Kapitalfondspartners overnormalafkast, som nu beskattes som erhvervsindkomst.
- Værnsreglen i lov nr. 525 af 12. juni 2009, ABL § 4A, stk. 3 og 4B, stk. 2 og dens konsekvens for selskabsaktionærerne til mellemholdingselskabet ved en likvidation
- L 202 indeholder en række justeringer i en række love, som ikke vedrører aktieavancebeskatningen for selskaber, hvilket (i denne opgave) heller ikke vil blive beskrevet eller undersøgt.

## 1.3 Metodevalg

Udarbejdelsen af dette speciale vil blive baseret på almindelige retskildemateriale, dvs. lovens ordlyd, lovbemærkninger til lovforslag nr. 202, spørgsmål / svar til skatteministeren og svar på interesseorganisationers m.v. spørgsmål til skatteministeren under lovgivningsprocessen

Diverse artikler vil i denne opgave indgå med deres holdninger og diskussioner til specialets område. Artiklerne er herudover medtaget i specialet, da de skal virke som inspiration. Artiklerne vil i forbindelse med henvisning til lovgivningen samt bemærkningerne til denne, ikke blive nævnt i fodnoterne, da de har en lav retskildemæssig værdi.

I opgaven beskrives først den gamle kontra den nye lov omkring beskatning af selskabernes aktiebeholdninger og tilhørende udbytte for at klargøre, hvilke ændringer der er sket.

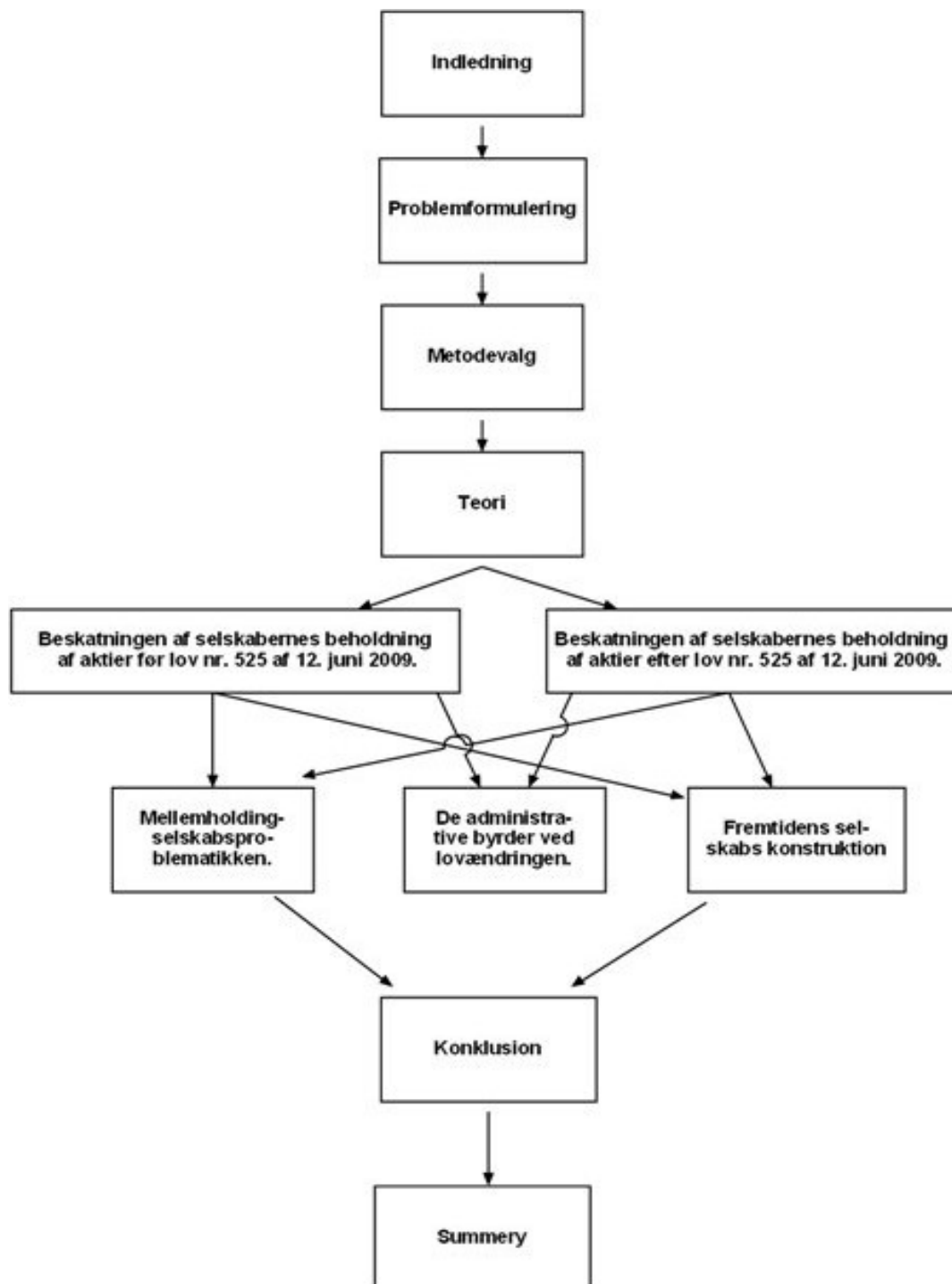
Herefter vil de problemstillinger og fordele / ulemper blive gennemgået, som selskaberne kan drage fordel af set i forhold til de nye ændringer i aktieavancebeskatningslov.

For forståelsen og set i forhold til afgrænsningen vil analyse og forklaring til Lov nr. 525 af 12. juni 2009 kun ske i forhold til aktieselskaber. Loven nr. 525 af 12. juni 2009 gælder herudover anparter i anpartsselskaber, andelsbeviser, omsættelige investeringsbeviser og lign. værdipapirer<sup>4</sup>.

---

<sup>4</sup> Bekendtgørelse nr. 171 af 6.3.2009 af lov om den skattemæssige behandling af gevinst og tab ved afståelse af aktier m.v. (Aktieavancebeskatningen), § 1, stk. 2.

## 1.4 Projektdesign





## 1.5 Definitioner

Når der henvises til skattereformen menes skattereformen, som er vedtaget i 2009 og som bl.a. omhandler lovændringen af beskatningen af selskabernes beholdning af aktier.

Unoterede aktier er aktier, som ikke er optaget på et reguleret marked eller en multilateral handelsfacilitet<sup>5</sup>.

LBKG = lovebekendtgørelse.

DBO = dobbeltbeskatningsoverenskomst.

Tænkt eksempel = Dette betyder, at det er forfatterens egen opfundne eksempel, som benyttes i f.eks. figuren.

Værnsreglen = værnsreglen jf. lov nr. 525 af 12. juni 2009, ABL §§ 4 A, stk. 2 og ABL 4 B, stk. 2.

---

<sup>5</sup> Skatteudvalget L 202 – bilag 2, side 11 under overskriften ”Unoterede aktier”

## **2 Beskatning af udbytter og aktieavance før lov nr. 525 af 12. juni 2009**

I dette afsnit vil de overordnede hovedregler for beskatning af selskabernes beholdning af aktier før ikrafttrædelsen af lov nr. 525 af 12. juni 2009 blive gennemgået.

Som hovedregel beskattes værdistigninger og værditab ikke for selskaber jf. statsskatteloven § 5, stk. 1, litra a. Ved afståelse af aktier skal avancen og tabet dog medregnes i den skattepligtige indkomst jf. ABL § 1, stk. 1 samt ABL § 6 af LBKG nr. 1274 af 31.12.2007.

Beskatning af aktieavance og udbytter skal indtil ikrafttræden af lov nr. 525 af 12. juni 2009 og de ændringer til den gældende lov, der hertil kommer, beskattes efter den gældende aktieavancebeskatningslov af LBKG nr. 1274 af 31.10.2007.

Beskatningen efter den gældende lov var baseret på ejertid af aktierne på mindst eller under 3 år. Hvis aktierne i et selskab havde været ejet mindst 3 år, ville aktieavancen ved afståelse være skattefri. Hvis der ved afståelsen blev konstateret tab, var der ikke fradrag for tabet i den skattepligtige indkomst<sup>6</sup>.

Hvis aktierne i selskabet var ejet under 3 år ved afståelsen, ville selskabet blive skattepligtig af aktieavancen ved afståelsen. Konstateret tab ved afståelse af aktier ejet under 3 år, ville kunne fratrækkes i aktieavancer ved salg af aktier ejet under 3 år. Hvis den samlede opgørelse af aktieavancer og tab af afståede aktier ejet under 3 år blev et nettotab, ville nettotabet kunne fremføres til de efterfølgende indkomstår som et kildeartsbestemt tab på aktier. I de efterfølgende år ville det kildeartsbestemte tab på aktier kunne fratrækkes i realiseret aktieavance ved afståelse af aktier ejet under 3 år.

Opgørelsen af aktieavance eller tab ved afståelsen skulle opgøres efter gennemsnitsmetoden<sup>7</sup>. Ved køb og senere salg af en række aktier, skulle ejertiden for de solgte aktier i forhold til mængden af de købte aktier opgøres efter FIFO-metoden (First In, First Out)<sup>8</sup>.

---

<sup>6</sup> LBKG nr. 171 af 6. marts 2009, ABL § 9, stk. 2

<sup>7</sup> LBKG nr. 171 af 6. marts 2009, ABL § 26, jf. ABL § 24, stk. 1

<sup>8</sup> LBKG nr. 171 af 6. marts 2009, ABL § 5, stk. 1

Disse to metoder kan bedst illustreres via et tænkt eksempel:

Pr. 1. februar 2005 indkøbes 10 stk. aktier A til en pris på 100 kr. pr. aktie – altså til i alt 1.000 kr.

Pr. 10. december 2005 indkøbes 10 stk. aktier A til en pris på 200 kr. pr. aktie – altså til i alt 2.000 kr.

De indkøbte aktier har efter gennemsnitsmetoden en anskaffelsessum på 150 kr. (3.000 kr./20 stk.)

Selskabet afhænder 1. marts 2008 15 aktier til en salgspris på 500 kr. pr. aktie.

Aktieavancen bliver 350 kr. pr. afstået aktie. Beskatningen af aktieavancen skal, jf. FIFO-metoden, deles op i aktie ejt mindst og under 3 år. De første indkøbte aktier var 10 aktier indkøbt pr. 1. februar 2005. Ejertiden indtil salget var mindst 3 år, hvorfor aktieavancen heraf er skattefri. De sidste 5 aktier blev indkøbt pr. 10.12.2005 og havde ved salget en ejertid under 3 år, hvorfor aktieavancen heraf er skattepligtig og skal indregnes i selskabets skattepligtige indkomst.

De sidste 5 aktier vil ved salg efter d. 10.12.2008 have en ejertid på over 3 år, hvorfor aktieavancen ved salget vil være skattefri, mens et tab ikke vil kunne fratrækkes i anden indkomst.

Tegningsretter, fondsaktier og aktieretter blev anset som anskaffet på samme anskaffelsestidspunkt som det tilknyttede moderselskab<sup>9</sup>. Hvis en tegningsret blev solgt, ville aktieavancen være salgsværdien, da anskaffelsessummen var 0 kr.<sup>10</sup>. Om aktieavancen skulle beskattes eller ej, afhang af, om det tilknyttede moderselskabs havde en ejertid på over eller under 3 år.

---

<sup>9</sup> LBKG nr. 171 af 6. marts 2009, ABL § 10

<sup>10</sup> LBKG nr. 171 af 6. marts 2009, ABL § 25, stk. 2

Hvis et selskab ejede aktier i forbindelse med selskabets næring, skulle aktierne beskattes i forbindelse med afståelsen. Beskatningen var uanset ejertid. Realiseret aktieavance skulle ved afståelsen indregnes i den skattepligtige indkomst<sup>11</sup>.

Ved næring skulle realiseret tab på aktier modregnes i realiseret gevinster på aktier. Et realiseret nettotab skulle fratrækkes i den skattepligtige indkomst. Nettotabet kunne dog kun fratrækkes i den skattepligtige indkomst med den del af tabet på aktier, som oversteg den del af summen af de modtagende skattefri udbytter og tilskud, som selskabet i ejertiden af de pågældende aktier har været fritaget for at medregne i den skattepligtige indkomst<sup>12</sup>.

---

<sup>11</sup> LBKG nr. 171 af 6. marts 2009, ABL § 17.

<sup>12</sup> LBKG nr. 171 af 6. marts 2009, ABL § 17, stk. 1 og 2.

### **3 Beskatning af aktier efter lov nr. 525 af 12. juni 2009**

I de følgende afsnit vil beskatningen af selskabernes beholdning af aktier efter indførelsen af lov nr. 525 af 12. juni 2009 blive beskrevet.

#### **3.1 Kategorier af aktier**

Ved lov nr. 525 af 12. juni 2009 er der for aktieavancebeskatningsloven sket en række lovændringer heriblandt ændringen af klassifikationen af aktier<sup>13</sup>. Desuden indføres der med loven en helt ny sontring, hvor der ikke længere sondres i ejertid, men nærmere i ejerskab. Med Lov nr. 525 af 12. juni 2009 er der indført en ny klassifikation af aktierne i aktiebeholdningen i selskaberne.

Det vil sige, at de enkelte aktier i aktiebeholdningen opdeles nu i:

- Datterselskabsaktier
- Koncernselskabsaktier
- Porteføljeaktier

Herudover er der indført en særskilt klasse for egne aktier, mens den gældende bestemmelse om næringsaktier videreføres, så den nu både gælder for personer og selskaber.

#### **3.2 Datterselskabsaktier**

Datterselskabsaktier defineres som aktier i et aktieselskab, som ejes direkte med minimum 10 % af aktiekapitalen af et andet selskab jf. ABL 4 A, stk. 1. De 10 % er sat ud fra den tilsvarende grænse i EU's moder-/datterselskabsdirektiv, samt en afvejning af hvor grænsen ligger for kapitalanbringelse<sup>14</sup>.

Det er et krav, at datterselskabet er et selskab, som er omfattet af selskabsskattelovens § 1, stk. 1, nr. 1-2, 2 d 2 h, 3 a – 5 b, eller at beskatningen af udbyttet fra datterselskaber frafaldes

---

<sup>13</sup> Jf. de nr. 3.1 i almindelige lovbemærkninger til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009

<sup>14</sup> L 202, bilag 41, side 4

jf. moder/datterselskabsdirektivet eller efter en DBO med Færøerne, Grønland eller den stat, hvor datterselskabet er hjemhørende<sup>15</sup>. Dette betyder, at selskaber hjemhørende i lande uden for EU, som Danmark ikke har en DBO med, ikke er omfattet af definitionen af datterselskabsaktier.

Tidligere var kravet til skattefrit udbytte af datterselskabet jf. SEL § 13, nr. 2 at ”til den skattepligtige indkomst medregnes ikke udbytte, som de i § 1, nr. 1, nr. 1-2 a, 2 d-2g og 3 a – 5 b, nævnte selskaber og foreninger m.v. modtaget af aktier eller andele i selskaber omfattet af § 1, stk. 1, nr. 2, 2e, 2f, eller selskaber hjemmehørende i udlandet. Dette gælder dog kun, hvis det udbyttemodtagende selskab, moderselskabet, ejer mindst 10 pct. af aktie- og anpartskapitalen i det udbyttegivende selskab, datterselskab, i en sammenhængende periode på mindst 1 år, inden for hvilken periode udbytteudlodningstidspunktet skal ligge”.

For at forenkle systemet for beskattningen og for at opnå fuldstændig harmonisering af beskattningen af udbytter og aktieavancer på datterselskaber, er der ikke længere et krav om ejertid af aktierne i datterselskaber med minimum 1 år, men blot at de opfylder kravene i ABL 4 A, stk. 1<sup>16</sup>.

Aktieavancen eller aktietabet på selskabernes beholdning af datterselskabsaktier er skattefri. Selskabet skal derfor ikke medregne tab eller gevinster ved afståelse af datterselskabsaktier ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst. Realiserede aktieavancer på salg af datterselskabsaktier skal herved ikke beskattes uanset ejertid, mens realiseret tab ikke kan fradrages<sup>17</sup>.

Beskattningen af tegningsretter og aktieretter skal behandles efter samme beskattningsprincip som tilhørende moderaktie. Hvis moderselskabet er klassificeret som et datterselskab vil en evt. avance på tegningsretten eller aktieretten være skattefri uanset ejertid. Ved opgørelsen af beholdningerne af aktier og om en ejerandel af aktier i et selskab skal klassificeres som

---

<sup>15</sup> Lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4 A, stk. 2

<sup>16</sup> Jf. de nr. 9 og 10 i bemærkninger til lovforslagets enkelte bestemmelser til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009

<sup>17</sup> Lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 8, stk. 1

datterselskabsaktier eller andet, skal tegningsretter og aktieretter til det tilhørende moderaktie ikke medgå i klassifikationen<sup>18</sup>.

### **3.3 Koncernselskabsaktier**

Koncernselskabsaktier defineres som aktier, hvor aktionæren og det selskab, hvori der ejes aktier, er sambeskattet efter SEL § 31 eller kan indgå i en international sambeskatning jf. SEL § 31 A<sup>19</sup>. Det er ikke en betingelse, at den internationale sambeskatning er valgt, men blot at kravene til international sambeskatning er opfyldt.

Reglerne for beholdningen af tegningsretter og samt tilhørende moderselskabsaktie for datterselskabsaktier, gælder også for koncernselskabsaktier. Tegningsretterne og aktieretterne skal ligeledes ikke medgå i vurderingen af klassifikationen af aktierne<sup>20</sup>.

Realiserede aktieavancer og udbytter fra koncernselskaber er som datterselskabsaktier skattefri. Realiserede aktieavancer skal derfor ikke beskattes, og realiserede tab kan ikke fradrages<sup>21</sup>.

Tegningsretter og aktieretter tilhørende koncernselskabet, som værende moderaktie, skal som datterselskaber beskattes efter samme lov som den tilhørende moderaktie, hvorfor avancer heraf er skattefri uanset ejertid. I bedømmelsen om en beholdningen af aktier i et selskab skal klassificeres som datterselskabsaktier eller koncernselskabsaktier, skal tegningsretter og aktieretter til de tilhørende moderaktie ikke medgå i bedømmelsen.

---

<sup>18</sup> Jf. de nr. 6 i bemærkninger til lovforslagets enkelte bestemmelser til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009

<sup>19</sup> Lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4 B, stk. 1

<sup>20</sup> Jf. de nr. 6 i bemærkninger til lovforslagets enkelte bestemmelser til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009

<sup>21</sup> Lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 8, stk. 1

### 3.4 Porteføljeaktier

Porteføljeaktier defineres som aktier ejes af et selskab, og hvor aktierne ikke kan klassificeres som datterselskabsaktier eller koncernselskabsaktier<sup>22</sup>.

En af skatteministeriets begrundelser for ændring af selskabernes beholdning af aktier er, at selskabernes beholdning af aktier og obligationer skal beskattes ens<sup>23</sup>.

Som hovedregel beskattes porteføljeaktier efter lagerprincippet. Beskatning efter lagerprincippet vil sige, at selskabets porteføljeaktier beskattes af forskellen mellem værdien af beholdningen primo og ultimo i indkomståret jf. ABL § 23. Stk. 2<sup>24</sup>. Nettogevinsten eller nettotabet på porteføljeaktier indgår herefter i selskabets skattepligtige indkomst<sup>25</sup>. Tab på aktier er hermed ikke længere et kilde-/artsbestemt tab til fremførelse, men indgår direkte i den almindelige indkomstopgørelse.

Egne aktier skal ikke medregnes i beholdningen af porteføljeaktier jf. ABL § 10 (se afsnittet ”Egne aktier”).

Gevinster på aktier realiseret den 22/4 2009 eller senere kan modregnes i kildeartsbestemt tab på aktier opgjort i perioden år 2002 – 2009.

Mens urealiserede gevinster og tab på noterede porteføljeaktier, som handles på et reguleret marked eller en multilateral handelsfacilitet skal opgøres efter lagerprincippet, kan selskabet vælge at lade beholdningen af unoterede porteføljeaktier beskattes efter realiseringsprincippet<sup>26</sup> efter ABL § 23. Stk. 1. Hvis selskabet primo indkomståret 2010 har en beholdning af unoterede aktier, skal selskabet vælge, om de skal beskattes efter realisation eller lagerprincippet. Denne mulighed var oprindeligt ikke en del af lovforslaget i L 202<sup>27</sup>. Den blev indført efter en del kritik fra erhvervslivet.

---

<sup>22</sup> Lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 9, stk. 1

<sup>23</sup> Jf. de nr. 3.1 i almindelige lovbemærkninger til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009

<sup>24</sup> LBKG nr. 171 af 6. marts 2009

<sup>25</sup> Lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 9, stk. 2

<sup>26</sup> Jf. de nr. 3.1 i almindelige lovbemærkninger til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009 og ABL § 23 stk. 6

<sup>27</sup> Noteret ændret i L 202, bilag 19, side 3



Tab på aktier, som opgøres efter realisationsprincippet, modregnes i gevinster på aktier, som også opgøres efter realisationsprincippet<sup>28</sup>. Nettotab på realiserede beskattede unoterede aktier er kildeartsbestemt tab og skal fremføres til fremtidige gevinster på realiserede unoterede aktier.

Det er tilladt at vælge realisationsprincippet for unoterede aktier i første indkomstår og i efterfølgende indkomstår at vælge lagerprincippet<sup>29</sup>. Aktier som ikke kan optages på et reguleret marked eller en multilateral handelsfacilitet, vil i resten af opgaven blive refereret til som unoterede aktier<sup>30</sup>. Hvis realisationsprincippet vælges for de unoterede aktier, er det et krav, at realisationsprincippet benyttes for alle unoterede aktier.

Det er ikke tilladt at vælge realisationsprincippet, efter at selskabet i eller efter første indkomstår fra indkomståret 2010 valgte lagerprincippet for de unoterede aktier<sup>31</sup>. Når lagerprincippet er valgt for de unoterede aktier, fanger bordet. Også selvom at beholdningen af unoterede aktier sælges og efter en periode fornyes med andre unoterede aktier<sup>32</sup>.

Som omtalt i afsnittet ”Datterselskabsaktier” og ”Koncernselskabsaktier” er der med lov nr. 525 af 12. juni 2009 en række krav til aktierne i et aktieselskab for, at de kan klassificeres som en datterselskabsaktie eller en koncernselskabsaktie. I praksis kan tænkes et eksempel, hvor andelen af aktiekapitalen og den bestemmende indflydelse i et selskab jf. SEL § 31 C ikke er tilstrækkelig til at kunne klassificeres som datterselskab eller koncernselskab.

Hvis et aktieselskab, som et andet aktieselskab ejer 50 % af kapitalandelen i, er beliggende i et såkaldt skattely land uden for EU som f.eks. Cayman Island, som Danmark ikke har en

---

<sup>28</sup> Lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 9, stk. 3

<sup>29</sup> Jf. § 23, stk. 6 i bemærkninger til lovforslagets enkelte bestemmelser til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009.

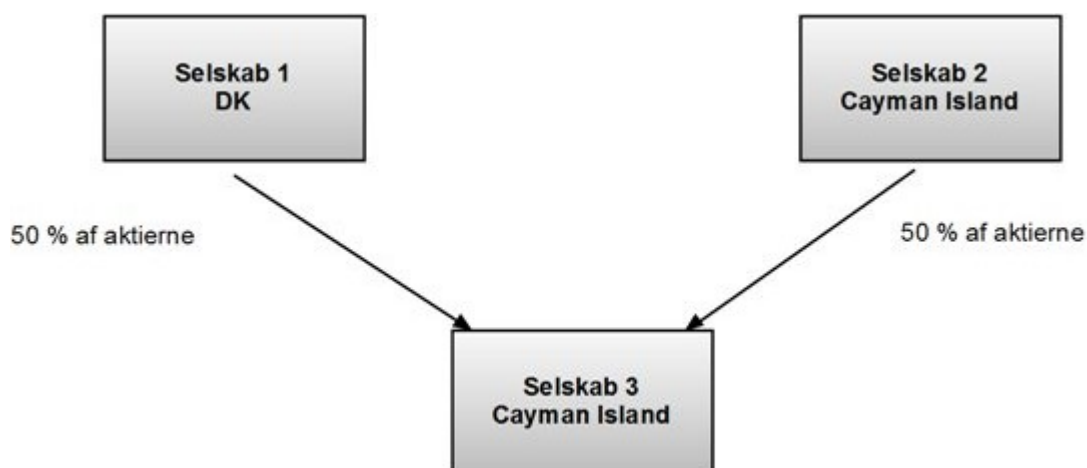
<sup>30</sup> Skatteudvalget L 202 – bilag 2, side 11 under overskriften ”Unoterede aktier”.

<sup>31</sup> Jf. til nr. 9 og 10 i bemærkninger til lovforslagets enkelte bestemmelser til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009 samt Lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 23, stk. 6.

<sup>32</sup> L 202 – bilag 41, side 4

DBO med? Hvad vil det have af skattemæssige konsekvenser for beholdningen af aktier i selskab 3 ejet af selskab 1, som er hjemmørende i DK efter lov nr. 525 af 12. juni 2009? Da de 50 % af beholdningen af aktierne for Selskab 3 i Selskab 1 ikke kan klassificeres som datterselskabsaktier eller koncernselskabsaktier er aktierne porteføljeaktier jf. ABL § 9 og skal som udgangspunkt beskattes som porteføljeaktier. Det vides ikke med sikkerhed, om det er sådan at loven skal forstås, men da aktierne kun kan være porteføljeaktier må det forventes, at de skal beskattes som porteføljeaktier. Selskab 3 skal ved udlodning af udbytte derfor afholde kildeskat af det samlede udbytte og herefter overføre nettobeløbet til selskab 1 og 2 ud fra deres ejerandel.

**Figur 1**



Figur 1 viser et selskab på Cayman Island, som ejes 50 % af et dansk selskab, som er hjemmørende i Danmark.

### 3.5 Udbytte fra aktier

Efter den gamle lovgivning var modtaget udloddet udbytte skattepligtig, hvis det var modtaget fra andre aktier end datterselskabsaktier jf. SEL § 13, nr. 2. Udbyttet skulle dog nedsætte med et fradrag på 34 % af udbyttets størrelse. De 34 % stammer oprindeligt fra den tid, hvor selskabsskatten var 34 %, og selskaberne derfor ikke skulle betale 34 % i udbytteskat, efter at de havde modtaget udbytte, da der allerede var betalt 34 % i udbytteskat.

Efter lov nr. 525 af 12. juni 2009 skal udbytte fra porteføljeaktier beskattes fuldt ud. Denne ændring af fradragsretten må antages at ligge i regeringens harmonisering af beskatningen af

porteføljeaktier, samt for at selskaberne efter lov nr. 525 af 12. juni 2009 ikke skal kunne drage fordel af den lavere beskatning ved at få frie reserver ud som udbytte frem for aktieavance. Aktieavancen hænger som udgangspunkt sammen med det pågældende selskabs villighed til at udlodde udbytte af årets overskud frem for at bruge overskuddet på at forøge selskabets indre værdi via investeringer. Udsagnet ”hænger som udgangspunkt sammen” skal forstås på den måde, at børsnoterede aktiers værdi ud over aktiernes indre værdi også er påvirket af de frie markeds kræfter.

De nye regler om beskatning af udbytter fra porteføljeaktier træder i kraft pr. 1. januar 2010 og gælder derfor udloddet udbytte, som er vedtaget på generalforsamlingen afholdt efter d. 1. januar 2010 eller senere<sup>33</sup>. Beskatning af udbytte udloddet efter d. 1. januar 2010 skelner ikke mellem opsparet overskud fra før 1. januar 2010 og opnået opsparet overskud efter denne dato<sup>34</sup>.

### **3.6 Tegningsretter og aktieretter for porteføljeaktier**

Tegningsretter på aktier og aktieretter blev efter den gældende ABL § 10 anset som anskaffet på samme tid som de underliggende aktier. Ved indløsning af tegningsretten eller aktieretten skulle der derfor beregnes aktieavance som forskellen mellem den skattemæssige anskaffelsessum og handelsværdien ved afståelsen. Anskaffelsestidspunktet skulle, jf. ABL § 10, fastsættes til anskaffelsestidspunktet for den tilhørende moderaktie.

Den gældende ABL § 10 ophæves i forbindelse med lov nr. 525 af 12. juni 2009. I stedet skal tegningsretter og aktieretter for de tilhørende moderporteføljeaktier anses som erhvervet på tildelingstidspunktet. Tegningsretterne og aktieretterne skal lagerbeskattes som de tilhørende moderporteføljeaktier<sup>35</sup>. Nedenfor er et eksempel på, hvordan tegningsretter for lagerbeskattede porteføljeaktier skal beskattes:

#### År 1:

---

<sup>33</sup> Lov nr. 525 af 12. juni 2009, § 22, stk. 5

<sup>34</sup> L 202, bilag 39, side 5

<sup>35</sup> Jf. til nr. 9 og 10 i bemærkninger til lovforslagets enkelte bestemmelser til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009.

1 stk. tegningsret tildeles til 0 kr.

Handelsværdien ultimo året pr. tegningsret er 10 kr.

Selskabet skal i år 1 beskattes af 10 kr., da handelsværdien ultimo er 10 kr.

og den skattemæssige anskaffelsessum er 0 kr.

#### År 2:

Tegningsretten udnyttes mod vederlag på 100 kr.

Handelsværdien ultimo året for aktien er 115 kr.

Beholdningen af tegningsretter ultimo er nul, da tegningsretten fratrækkes beholdningen af tegningsretter ved udnyttelse. Det betyder, at selskabet skal beskattes af 5 kr. efter lagerprincippet for porteføljeaktier.

Beløbet er fremkommet som forskellen mellem handelsværdien ultimo og lagerværdien primo år 2 for tegningsretten + vederlaget for udnyttelsen af aktien ( $115 - 110 = 5$  kr.)<sup>36</sup>.

Hvis et selskab for dens beholdning af unoterede porteføljeaktier har valgt realisationsprincippet i stedet for lagerprincippet, skal de tilhørende tegningsretter og aktieretter beskattes efter realisationsprincippet, da beskatningen af moderaktiens afgør tegningsrettens eller aktierettens beskatning.

I forbindelse med opgørelsen over aktier primo indkomståret 2010 indgår tegningsretter og aktieretter ikke i afgørelsen, om aktier i et selskab er porteføljeaktier eller datterselskabsaktier<sup>37</sup>.

Tegningsretter eller aktieretter som ikke har en tilhørende moderaktie, skal betragtes som porteføljeaktier og skal beskattes efter lagerprincippet<sup>38</sup>. Hvis tegningsretterne eller

---

<sup>36</sup> Eksemplet er frit skrevet i forhold til beskrevet eksempel i lov nr. 525 af 12. juni 2009, bemærkninger til lovforslagets enkelte bestemmelser, FSR side 1842.

<sup>37</sup> Jf. til nr. 6 i bemærkninger til lovforslagets enkelte bestemmelser til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009

<sup>38</sup> Jf. til nr. 9 og 10 i bemærkninger til lovforslagets enkelte bestemmelser til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009

aktieretterne senere realiseres med en ejerandel af aktiekapitalen i selskabet på over 10 %, er der sket et statusskifte, og tegningsretterne skal derfor afståelsesbeskattes.

### **3.7 Egne aktier**

Egne aktier er en ny definition, som er medtaget i lov nr. 525 af 12. juni 2009<sup>39</sup>.

Gevinster og tab på egne aktier medregnes ikke ved opgørelsen af selskabets skattepligtige indkomst<sup>40</sup>. Egne aktier omfatter både datterselskabsaktier, koncernselskabsaktier, porteføljeaktier og næringsaktier (se efterfølgende afsnit om Næringsaktier). Beholdningen af egne aktier skal ikke medtages i beregningen af om aktierne i et mellemholdingselskab efter lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL §§ 4A, stk. 3 og 4B stk. 2 hos de enkelte selskabsaktionærer skal klassificeres som porteføljeaktier eller datterselskabsaktier. Se efterfølgende afsnit om Mellemholdingselskabsproblematikken, også kaldet ”omvendte juletræer”.

Avancen eller tabet på beholdningen af egne aktier er ligesom for beholdningen af datterselskabsaktier og koncernselskabsaktier skattefri uanset ejertid<sup>41</sup>.

Egne aktier skal i indkomståret 2010 opgøres efter lagerprincippet. Herudover gælder at ”gevinst og tab på egne aktier omfattet af aktieavancebeskatningslovens § 17, som er i behold ved udgangen af indkomståret 2009, medregnes ved indkomstopgørelsen for indkomståret 2009, som om de var afstået til værdien på dette tidspunkt”<sup>42</sup>.

---

<sup>39</sup> Jf. de nr. 1 i almindelige lovbemærkninger til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009

<sup>40</sup> ABL § 10

<sup>41</sup> Jf. de nr. 1 i almindelige lovbemærkninger til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009

<sup>42</sup> Lov nr. 525 af 12. juni 2009, § 22, stk. 11

### 3.8 Næringsaktier

Næringsaktier defineres, jf. ABL § 17, som køb og salg af aktier i forbindelse med et selskabs næring. Definitionen af næringsaktier og beskattningen af disse samt tilhørende udbytte er som sådan ikke ændret i forbindelse med lov nr. 525 af 12. juni 2009<sup>43</sup>.

Næringsaktier er skattepligtige uanset ejer tid, men skal dog beregnes efter lagerprincippet, jf. lov nr. 525 af 12. juni 2009<sup>44</sup>.

Der er fortsat begrænsninger for realiseret tab. Et realiseret tab kan modregnes i anden skattepligtig indkomst med den del, som er overskydende efter modregning i tidligere års skattefri udbytte.

Eksempel:

1. år: skattefri udbytte 1.000 kr.
2. år: skattefri udbytte 2.000 kr.
3. år: tab på realiseret næringsaktier 3.500 kr. – kun fradrag for tab på 500 kr. i indkomståret.

Urealiserede gevinster og tab på aktier, som i indkomståret 2009 kan klassificeres som både egne aktier og næringsaktier, skal efter prioritetsreglen klassificeres som egne aktier.

I forbindelse med overgangen til lagerbeskatningen i indkomståret 2010 skal de urealiserede gevinster og tab ultimo indkomståret 2009 gøres op og indgå i indkomster for 2009<sup>45</sup>, da overgangen fra næringsaktier til egne aktier skal sidestilles med afståelse eller realisation.

### 3.9 Ikrafttrædelse og indgangsværdi

Reglerne for beskattningen af aktier og investeringsbeviser har som udgangspunkt virkning fra og med indkomståret 2010<sup>46</sup>.

---

<sup>43</sup> Jf. de nr. 1 i almindelige lovbemærkninger til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009

<sup>44</sup> § 23, stk. 5

<sup>45</sup> Lov nr. 525 af 12. juni 2009, lovforslag L 202, bemærkninger til lovforslagets enkelte bestemmelser, FSR, side 1882.

<sup>46</sup> Lov nr. 525 af 12. juni 2009, § 22, stk. 2.

Selskaber med bagud forskudt indkomstår gælder loven allerede for regnskabsåret alle selskaber som har påbegyndt regnskabsperiode fra og med d. 2. april 2009. For udbytte gælder loven dog først for udbytte som er ydet fra og med d. 1. januar 2010<sup>47</sup>.

Indgangsværdien ved overgang til beskatning efter lov nr. 525 af 12. juni 2009 skal være handelsværdien ved indgangen i indkomståret 2010. Indgangsværdien skal sidestilles med lagerværdien primo indkomståret 2010 for noterede og evt. unoterede aktier. For de unoterede aktier skal værdiansættelsen sker efter praksis om ”19. maj kurser”<sup>48</sup>.

Ved indgangen i indkomståret skal opgøres en nettotabskonto, hvis den oprindelige anskaffelsessum er mindre end den opgjorte handelsværdi. Denne nettotabskonto skal opgøres for at undgå beskatning af en aktieavance, som selskaberne reelt aldrig har modtaget.

Som udgangspunkt skal indgangsværdien i indkomståret 2010 for et selskabs beholdning af unoterede aktier beregnes til handelsværdi. Hvis et selskab stiftes efter d. 25. maj 2009, eller hvis selskabets indkomstår 2010 ikke er begyndt d. 25. maj 2009, og selskabet ikke ejer porteføljeaktier d. 25. maj 2009 skal porteføljeaktierne ved første opgørelse opgøres til den skattemæssige anskaffelsessum frem for handelsværdien<sup>49</sup>. Der vil ikke blive nettokurstab, da indgangsværdien af de lagerbeskattede porteføljeaktier er lig den skattemæssige anskaffelsessum. Hvis der primo indkomståret 2010 er en lavere handelsværdi end aktierne anskaffelsessummen i løbet af indkomståret 2010, og der i løbet af indkomståret 2010 er modtaget skattefri udbytte (reglerne for udbytte er først gældende fra 1. januar 2010), skal den skattemæssige anskaffelsessum nedsættes med dette udbytte. Nedsættelsen kan dog ikke være større end forskellen mellem anskaffelsessummen og handelsværdien.

Dette kan også udredes via et regneeksempel:

Et selskab med bagud forskudt regnskabsår har første regnskabsår 1. juni 2009 – 31. maj 2010. Selskabet købte d. 10. juni 2009 unoterede aktier i et andet aktieselskab til 100.000 kr. Ejerandelen er 8 % af aktiekapitalen, og aktierne klassificeres derfor som porteføljeaktier. Handelsværdien for de pågældende aktier var d. 1. juni 2009 80.000 kr.

---

<sup>47</sup> Lov nr. 525 af 12. juni 2009, § 22, stk. 5

<sup>48</sup> Ligningsvejledningen; selskabet og aktionærer 2005-4, afsnit S.G.3.4 og Jf. til stk. 9 i bemærkninger til lovforslagets enkelte bestemmelser til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009.

<sup>49</sup> Lov nr. 525 af 12. juni 2009, § 22, stk. 9, nr. 2

Den 1. oktober 2009 modtages udloddet udbytte fra aktierne på 8.000 kr. Efter den gamle lov skulle der ikke betales skat af 34 % af udbyttet. I forbindelse med opgørelsen af lagerværdien for porteføljeaktier i selskabet pr. 31. maj 2010 skal aktiernes opgøres til den skattemæssige anskaffelsessum på 100.000 kr. minus de 34 % af de 8.000 kr., hvilket giver 97.280 kr. Hvis handelsværdien d. 10. juni 2009 for aktierne ikke havde været de 100.000 kr., men i stedet 95.000 kr. ville lagerværdien for porteføljeaktierne været 95.000 kr.

### **3.10 Prioritetsregel**

Den rækkefølge som aktierne ud fra klassifikationen skal inddeles efter, og derved også skal beskattes efter, er bestemt af en indbyrdes prioriteringsregel. I prioriteringsreglen går en klasse af aktier forud for en anden<sup>50</sup>. En aktie som kan klassificeres som flere klasser, skal herved beskattes efter den af de samtlige klasser, som har det højeste niveau efter prioriteringsrækkefølgen. Nedenfor er vist prioritetsrækkefølgen for klasserne:

1. Egne aktier
2. Næringsaktier
3. Datterselskabsaktier og koncernselskabsaktier
4. Porteføljeaktier

Et eksempel på en aktie, som kunne klassificeres som 2 klasser, kan nævnes egne aktie i et selskab, hvor selskabets primære næring er aktiehandel. Aktien ville i dette tilfælde kunne klassificeres som både egne aktier og næringsaktier. Da egne aktier er øverst i prioriteringsreglen, skal den beskattes efter reglerne om egne aktier jf. lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 10 og ikke ABL § 17<sup>51</sup>.

### **3.11 Prioritering af tab**

Opgørelsen af urealiseret tab på porteføljeaktier prioriteres efter en bestemt prioriteringsrækkefølge:

---

<sup>50</sup> Jf. til stk. 9 i bemærkninger til lovforslagets enkelte bestemmelser til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009

<sup>51</sup> Jf. de nr. 1 i almindelige lovbemærkninger til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009



1. Indkomstårets tab på porteføljeaktier modregnes i indkomstårets gevinster på porteføljeaktier<sup>52</sup>.
2. Kilde-/artsbegrænsede tabskonto opgjort for årene 2002-2009<sup>53</sup>.
3. Nettotabskonto (se opgørelsen af denne konto i efterfølgende afsnit)<sup>54</sup>.
4. Fremførte aktietab på realisationsbeskattede aktier (unoterede aktier) realiseret i indkomståret 2010 eller senere<sup>55</sup>.

Hvis der er opgjort tab på hver af de ovenstående konto, skal de efterfølgende opgjorte gevinster på porteføljeaktier fra og med indkomståret 2010 modregnes i de opgjorte tab konto for konto i prioritetsrækkefølgen. Dvs. at gevinster på porteføljeaktier i indkomståret 2010 først skal modregnes i tab på porteføljeaktier fra indkomståret 2010 jf. prioritet 1. Hvis gevinster overgår tabet jf. prioritet 1, skal den resterende gevinst overføres til prioritet 2 osv.

### **3.12 Kilde-/artsbegrænsede tabskonto**

For at realiseret tab på aktier ejet under 3 år efter loven før lov nr. 525 af 12. juni 2009, og som ikke har kunnet udnyttes i tilsvarende gevinster på aktier ejet under 3 år, ikke skal gå tabt ved overgangen til lov nr. 525 af 12. juni 2009, er der lavet en overgangsregel.

For overgangsreglen gælder, at tab på aktier skal modregnes i urealiserede nettogevinster på porteføljeaktier for indkomståret 2010. Det er for visse selskaber en fordel, at den overførte kilde-/artsbegrænsede tabskonto kommer før nettokurstabskontoen i prioritetsrækkefølgen. Dette kan bedst beskrives med et eksempel vist efterfølgende:

Et aktieselskab har følgende bagud forskudt regnskabsår: 01.12.2008 – 30.11.2009. Selskabet ejer følgende noterede aktier, med følgende handelsværdi pr. 30.10.2009, som også antages at være handelsværdien primo efterfølgende regnskabsår for selskabet:

---

<sup>52</sup> Lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 9, stk. 2 og 3

<sup>53</sup> Lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 43, stk. 3

<sup>54</sup> Lov nr. 525 af 12. juni 2009, § 22, stk. 9, nr. 1

<sup>55</sup> Lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 9, stk. 4 og ændringsforslag til 2. Behandling til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009.

100 stk. aktier i aktieselskab 1 til en samlet handelsværdi på 100.000 kr.

100 stk. aktier i aktieselskab 2 til en samlet handelsværdi på 200.000 kr.

Aktierne har været ejet under 3 år og har følgende skattemæssige anskaffelsessum:

Aktieselskab 1 – 50.000 kr.

Aktieselskab 2 – 300.000 kr.

Hvis aktieselskabet valgte at beholde aktierne til efter slutningen af indkomståret 2009, ville nettokurstabskontoen blive opgjort til 50.000 kr., da den skattemæssige anskaffelsessum er 50.000 højere end handelsværdien primo indkomståret 2010 pr. 1. december 2009. Se forklaring til opgørelsen af nettokurstabskontoen i det efterfølgende afsnit af samme titel.

Hvis aktieselskabet i stedet for at beholde begge aktiebeholdninger valgte at sælge alle aktier i aktieselskab 2 til de 200.000 kr., ville der blive realiseret et kilde-/artsbestemt tab på 100.000 kr. i stedet for et nettokurstab på 50.000 kr. Dette tab ville kunne bruges i det efterfølgende indkomstår 2010 på urealiserede gevinster på porteføljeaktier. Der vil ikke være noget nettokurstab, da handelsværdien for aktierne i aktieselskab 1 er større end den skattemæssige anskaffelsessum.

### **3.13 Nettotabskontoen**

For at undgå at selskaberne i forbindelse med opgørelsen af handelsværdien primo og ultimo indkomståret 2010 bliver beskattet af en avance, som de aldrig har opnået, skal der primo indkomståret 2010 opgøres de samlede nettokurstabs for porteføljeaktierne i en nettotabskonto<sup>56</sup>. I lovforarbejderne til L 202 var det skatteministeriets hensigt, at værdien for porteføljeaktierne ved opgørelsen efter lagerprincippet primo indkomståret 2010, skulle opgøres ud fra handelsværdien primo indkomståret 2010. Dette gav dog en del røre fra erhvervslivet, da selskabernes beholdninger af aktierne kunne blive beskattet af en

---

<sup>56</sup> Ændringsforslag til 2. Behandling til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009. Det kan undre at opgørelsen af nettokurstab skal opgøres pr. definition i en nettotabskonto og ikke en nettokurstabskonto, men årsagen til dette valg af definition må være usagt.

aktieavance, som selskabet aldrig havde opnået i forhold til den oprindelige anskaffelsessum<sup>57</sup>.

Konsekvensen ved ikke at inddrage nettokurstab i den nye lov for aktieavancer er vist i efterfølgende eksempel:

#### År 2005:

Et selskab anskaffer aktier for 100.000 kr.

#### År 2010:

Handelsværdien primo indkomståret for aktien er 80.000 kr.

Handelsværdien ultimo indkomståret for aktien er 95.000 kr.

Hvis der ikke skulle opgøres noget nettokurstab, ville selskabet skulle indtægtsføre 15.000 kr. (80.000 kr. – 95.000 kr.) som aktieavance efter lagerprincippet. Selskabet ville herved blive beskattet af en avance, som det aldrig havde modtaget.

Da der skal opgøres et nettokurstab, skal selskabet ikke indtægtsføre de 15.000 kr., men i stedet modregne beløbet på nettotabskontoen. Nettokurstabet for selskabet, som opgøres primo indkomståret 2010, kan opgøres til 20.000 (100.000 kr. – 80.000 kr.)<sup>58</sup>. Efter modregningen af den urealiserede gevinst på 15.000 kr. i nettokurstabet jf. prioritering af tab, er der 5.000 kr. tilbage af nettokurstabet, som fremføres til fremtidige gevinster.

Som det er vist i eksemplet, ville en ny aktieavancebeskatningslov uden en nettotabskonto betyde beskatning af en aktieavance, som selskaberne aldrig havde opnået.

---

<sup>57</sup> L 202, bilag 11

<sup>58</sup> Eksemplet er beskrevet ud fra eksemplet i ændringsforslag til 2. Behandling til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009. Nettokurstabet skal, som også senere beskrevet, opgøres som forskellen mellem den skattemæssige anskaffelsessum og handelsværdien primo 2010. Det vil i dette eksempel sige 100.000 kr. – 80.000 kr. = 20.000 kr.

Nettotabskontoen skal opgøres for alle noterede og unoterede porteføljeaktier aktier, hvis handelsværdien i begyndelsen af indkomståret 2010 er mindre end aktiernes skattemæssige anskaffelsessum<sup>59</sup>.

Hvis der for de unoterede porteføljeaktier er valgt realisationsprincippet som omtalt i afsnittet ”Porteføljeaktier” i indkomståret 2010, skal der for de unoterede porteføljeaktier opgøres en separat nettotabskonto.

Hvis der for de unoterede porteføljeaktier ikke er valgt realisationsprincippet, skal de beskattes efter hovedreglen lagerprincippet, hvor indgangsværdien i indkomståret 2010 er handelsværdien. Handelsværdien for de unoterede aktier er umiddelbart ikke så enkelt at gøre op, da de unoterede aktier normalvis ikke handles så ofte. Hvis der er en faktisk handelsværdi på tilsvarende aktier i selskabet, skal denne handelsværdi benyttes. Ellers skal handelskursen beregnes ud fra ligningsvejledningen S.G.3.4.2 handelskurs af 19. maj 1993<sup>60</sup>.

Ligningsvejledningen S.G.3.4.2 er opbygget ud fra flere bindende svar, og giver selskaberne muligheder for at beregne værdien af aktierne ud fra bl.a. følgende oplysninger og nøgletal:

- Dokumenterede købstilbud
- Kursen beregnes på basis af den regnskabsmæssige indre værdi for de seneste 3 regnskabsår<sup>61</sup>
- Bestemmelser i selskabets vedtægter eller aktionæroverenskomst, der fastsætter overdragelseskursen
- Price earning (P/E-metoden)

De samlede nettokurstab primo indkomståret 2010 opgøres, som omtalt i eksemplet på forrige side, i en samlet nettotabskonto. De efterfølgende indkomstårs realiserede gevinster på unoterede aktier kan modregnes i denne opgjorte nettokurskonto for realisationsbeskattede unoterede aktier.

---

<sup>59</sup> Lov nr. 525 af 12. juni 2009, § 22, stk. 9, nr. 1

<sup>60</sup> Ligningsvejledningen; selskabet og aktionærer 2005-4, afsnit S.G.3.4 og Jf. til stk. 9 i bemærkninger til lovforslagets enkelte bestemmelser til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009.

<sup>61</sup> Da dette valg i S.G.3.4.2 er beskrevet ud fra regnskaberne afsluttet før d. 19. maj 1993 og da lovbemærkningerne henviser til denne beregningsvejledning, må det antages at årsregnskaberne som på hinanden efterfølgende 3 års, er de sidste 3 år frem til vurderingsdatoen.

Indkomstårets gevinster på porteføljeaktier skal jf. prioritetsrækkefølgen modregnes i tab efter en den opgjorte rækkefølge. Hvis eksemplet fra forrige side videreføres til det efterfølgende indkomstår, kan de efterfølgende indkomstårs tab og gevinster få følgende indflydelse på nettotabskontoen:

År 2010:

Nettokurstabskontoen var ultimo 5.000 kr.

Lagerbeholdningen af aktier ultimo var 95.000 kr.

År 2011:

Lagerbeholdningen af aktier ultimo er 70.000 kr., hvilket vil sige, at der er et urealiseret tab på 25.000 kr. De 25.000 kr. fradrages i anden skattepligtig indkomst, og tillægges altså ikke i nogen saldi af tab.

År 2012:

Lagerbeholdningen af aktier ultimo er 80.000 kr., hvilket vil sige, at der er en urealiseret gevinst på 10.000 kr. De 10.000 kr. fradrages med 5.000 kr. i nettotabskontoen, som herefter er nulstillet. De resterende 5.000 kr. skal indtægtsføres i den skattepligtige indkomst.

For at undgå at selskaberne efter ikrafttrædelsen af den nye aktieavancebeskatningslov skulle opnå en skattefri avance på aktier, som var ejet over 3 år, og som efter lov nr. 525 af 12. juni 2009 ville blive klassificeret som porteføljeaktier, er der indsat en værnsregel. Værnsreglen forlyder, at realiserede tab eller avancer på porteføljeaktier med en ejertid på min. 3 år, som er solgt fra og med d. 25. maj 2009 og i resten af indkomståret, modregnes i indkomståret 2010 i opgjorte nettokurstab.

Nettotabskontoen nedsættes med den skattefri del af udbyttet på aktier omfattet af pkt. 2 og 3 i ABL § 22, stk. 9, nr. 1 for indkomstårene 2007-2009<sup>62</sup>. Fra regeringens side har man af

---

<sup>62</sup> Lov nr. 525 af 12. juni 2009, § 22, stk. 9, nr. 1

administrationsmæssige årsager valgt ikke at kræve nedsættelse af udbytter ældre end fra indkomstårene 2007-2009. Udbytte i indkomståret og fremover kan ikke fratrækkes i nettotabskontoen.

Opgørelsen af nettotabskontoen kan ud fra de ovenstående oplysninger opgøres med følgende forenklet beregningsmodel:

- + Handelsværdien af porteføljeaktierne primo indkomståret 2010.
- Den oprindelige anskaffelsessum for porteføljeaktierne i behold primo indkomståret 2010.
- Modtaget skattefrit udbytte fra indkomstårene 2007 – 2009 fra porteføljeaktier i behold primo indkomståret 2010.
- + Afståelsessummen for porteføljeaktier ejet min. 3 år, som er afstået fra og med d. 25. maj 2009 og i resten af indkomståret 2009.
- Anskaffelsessummen for porteføljeaktier ejet min. 3 år, som er afstået fra og med d. 25. maj 2009 og i resten af indkomståret 2009.
- = Nettotabskontoen<sup>63</sup>.

Der er oplysningspligt til SKAT om nettokurstab opgjort ved indgangen i indkomståret 2010. Nettotabskontoen eller nettotabskontoerne primo indkomståret 2010 indberettes via selvangivelsen. Der er to nettotabskonti, hvis der for de unoterede aktier er valgt realisationsbeskatning i indkomståret 2010 og der tilmed er børsnoterede aktier.

Nettotabskontoen omfatter ikke nettokurstab på aktier i et selskab, hvor selskabet har modtaget skattefrit udbytte efter SEL § 13, stk. 1, nr. 2, som er erhvervet i forbindelse med en skattefri omstrukturering, der er vedtaget d. 25. maj 2009 eller senere.

---

<sup>63</sup> Formlen er lavet med inspiration af formelen i artiklen ”Selskabers aktier kan blive skattepligtige” afsnit 2.1 hentet fra <http://www.skatteinform.dk/78759616-57A1-4E7F-92AF-4C772EE1D49C.W5Doc>

### 3.14 Statusskifte

Hvis en aktie skifter klassifikation fra porteføljeaktie til datterselskabsaktie eller koncernaktie eller omvendt, skal aktien betragtes som afstået, og der skal ske afståelsesbeskatning<sup>64</sup>. Hvis aktien skifter klassifikation fra porteføljeaktie til datterselskabsaktie, skal aktien betragtes som solgt ud af beholdningen af porteføljeaktier og købt ind i beholdningen af datterselskabsaktier. Værdien af aktien ved afståelsesbeskatningen og generhvervelsen opgøres som handelsværdien af aktien på datoen for statusskiftet.

Hvis aktien går fra datterselskabsaktie eller koncernaktie til at være porteføljeaktie, er afståelsen skattefri.

Kravet om afståelsesbeskatning betyder, at en aktie skal behandles som afstået i beholdningen af porteføljeaktie, hvis ejerandelen stiger fra at være under 10 % til 10 % eller mere. Aktien vil i dette tilfælde gå fra at være klassificeret som porteføljeaktie til datterselskabsaktie, hvorved en senere realiseret aktieavance er skattefri uanset ejertid.

Da lovforslaget L 202 blev vedtaget til lov nr. 525 af 12. juni 2009, var det for aktionæren værd at overveje, om aktierne skulle afstås før eller efter beskatning af aktieavancen i indkomståret 2010. Især set i forhold til de lave aktiekurser på de noterede aktier på aktiemarkedet i 2009 var det for selskaberne og herigennem aktionæren værd at overveje, om det ville være fordelagtigt at opnå datterselskabsstatus ved opkøb af flere aktier for at opnå en ejerandel på min. 10 % før eller efter indkomståret 2010.

Hvis ejerandelen i et aktieselskab kom op på min. 10 % før indkomståret 2010, ville aktierne skulle klassificeres som datterselskabsaktier ved indgangen i indkomståret 2010.

Hvis ejerandelen i aktieselskabet først blev klassificeret som datterselskabsaktier efter indgangen af indkomståret 2010, altså ved opnåelse af min. 10 % ejerskab efter indgangen i indkomståret 2010, skulle der ske en afståelsesbeskatning af porteføljeaktierne før opkøbet. Hvis handelsværdien af aktierne var lavere end den oprindelige skattemæssige anskaffelsessum ville det være mest fordelagtigt for beholdningen af aktier i aktieselskabet at vente med skifte klassifikation efter indtrædelsen i indkomståret 2010. Ved at vente ville der

---

<sup>64</sup> Lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 33 A, stk. 1 og 2

skulle opgøres en nettotabskonto på forskellen mellem handelsværdien primo indkomståret 2010 og den oprindelige skattemæssige anskaffelsessum. Ved efterfølgende opkøb ville aktierne blive klassificeret til datterselskabsaktier, og der skulle ske en afståelsesbeskatning. Hvis handelsværdien var den samme som primo 2010, ville der ikke være nogen skattemæssig avance. Den del af den opgjorte nettotabskonto, som kom fra de pågældende aktier, ville kunne fratrækkes i efterfølgende gevinster. Hvis selskabet ikke havde ventet med opkøbet af aktierne, ville dette nettokurstab være gået tabt i de skattefri datterselskabsaktier.

Ud over statusskiftet omkring indgangen til indkomståret 2010 kan der også være andre faktorer, som kan give selskabernes beholdning af aktier i et underliggende aktieselskab denne skattemæssige konsekvens. Her kan nævnes kapitalforhøjelse og opkøbet af egne aktier<sup>65</sup>.

Overvejelserne omkring opnåelsen af klassifikation som datterselskabsaktier skal, ud over overvejelserne om nettotabskontoen, vurderes i forhold til ejertiden af de omhandlede porteføljeaktier (ejerskab over eller under 3 år efter 25. maj 2009 – se tidslinjen i figur 2), selskabets likviditet og forventningerne til fremtiden set i forhold til aktieselskabets solvens og aktiemarkedet.

For de unoterede aktier, er det i stedet de enkelte aktionærers hensigt med og aktivitet i aktierne, som påvirker handlen med de unoterede aktier frem for de frie markeds kræfter. Ejerskabet af unoterede aktier er i de fleste tilfælde indgået for at udføre et erhverv frem for at opnå en skattefri aktieavance.

At der sker beskatning af aktieavancen ved ændring af aktieklassifikationen betyder også, at det udløser afståelsesskat ved en skattefri omstrukturering<sup>66</sup>. En skattefri omstrukturering kunne være en skattefri fusion som vist i den efterfølgende figur 3.

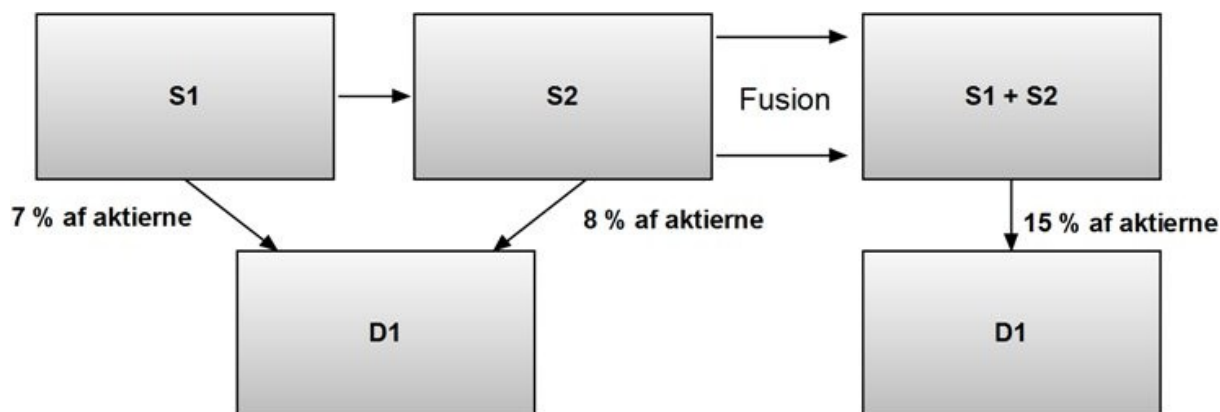
---

<sup>65</sup> FSR har pr. 9. november 2009 indsendte en række opklarende spørgsmål til L 202 og spurgt efter hvordan flere praktiske problemstillinger skulle behandles i praksis. Heriblandt er med spørgsmål 3 til nettotabskontoen side 16 spurgt efter om skatteministeren er enig i at overgangen til beskatningen af aktieavance efter lov nr. 525 af 12. juni 2009 ved en kapitalforhøjelse i et underliggende datterselskab kan have stor betydning for de overliggende selskaber hvad enten at kapitalforhøjelsen foretages før eller i selskabernes indkomstår 2010.

<sup>66</sup> Lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 33 A, stk. 3



**Figur 3**



Figur 3 viser en fusion mellem to selskaber, som begge ejer aktier i driftsselskabet D1. Eksemplet i figuren er et tænkt eksempel.

I det viste eksempel sker der statusskifte. Selskaberne S1 og S2 er før den skattefri fusionen begge porteføljeaktionærer, men er efter den skattefri fusion samlet set datterselskabsaktionær. Der skal derfor pga. statusskiftet ske beskatning af afståelsen af porteføljeaktier i både S1 og S2, da begge aktiebeholdninger skifter status. Beholdningen af datterselskabsaktier bliver forøget med handelsværdien af de 15 % af aktiekapitalen i D1.

Hvis S1's beholdning af aktier var over 10 % af aktiekapitalen, og dermed skulle klassificeres som datterselskabsaktier, er der ikke sket statusskifte for aktierne i S1, da beholdningen af datterselskabsaktier blot er forøget. S2 skulle stadig beskattes af afståelsen. Afståelsesbeskatningen skal beregnes af forskellen mellem den skattemæssige anskaffelsessum og handelsværdien på fusionsdatoen.

Afståelsesbeskatning ved skattefri omstrukturering omhandler ud over skattefri fusion også skattefri spaltning, skattefri tilførelse af aktiver og skattefri aktieombytning med eller uden tilladelse<sup>67</sup>.

Kravet om afståelsesbeskatning giver nogle praktiske problemer, da det som skulle have været en skattefri fusion eller spaltning, ved at køber succederer i sælgers sted og overtager sælgers skatteforpligtelser af aktierne, alligevel udløser nogen beskatning.

---

<sup>67</sup> Jf. til nr. 45 i bemærkninger til lovforslagets enkelte bestemmelser til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009. Der er et krav om at der først må sælges efter 3 år.

### 3.15 Delkonklusion

Som det er beskrevet i de forrige afsnit, skal aktierne efter lov nr. 525 af 12. juni 2009 opdeles i klasserne egne aktier, næringsaktier, porteføljeaktier, datterselskabsaktier og koncernselskabsaktier. Beskatningen af porteføljeaktier skal som hovedregel beskattes efter lagerprincippet, men for de unoterede porteføljeaktier kan vælges realisationsprincippet. Avancen på datterselskabsaktier og koncernselskabsaktier er uanset ejertid skattefri.

For at undgå at porteføljeaktierne efter indgangen i indkomståret 2010 skulle beskattes af en aktieavance, som selskabet aldrig har opnået, skal der opgøres en nettotabskonto. Nettotabskontoen indgår i en prioriteringsrækkefølge, hvor gevinsten fra porteføljeaktier fra og med indkomståret 2010 bliver fratrukket i de opgjorte tab i en bestemt rækkefølge.

Ændringen for beskatningen af aktier får også konsekvens for beskatningen af de underliggende tegningsretter og aktieretter.

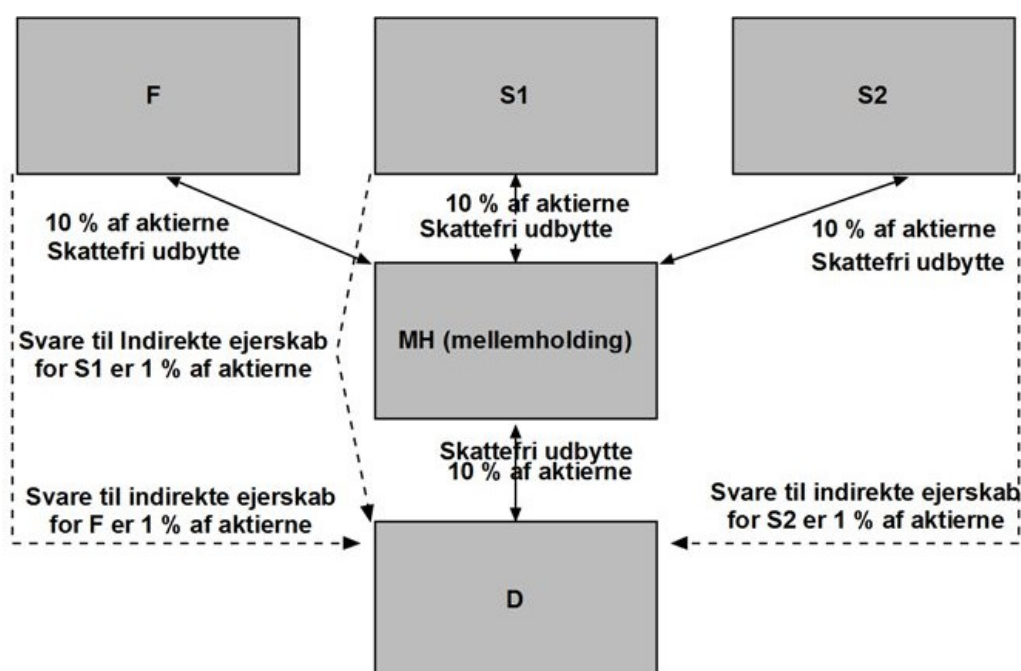
For udbyttet fra de forskellige aktieklasser skal det kun beskattes, hvis det kommer fra porteføljeaktier og næringsaktier, som er uændret i forhold til tidligere lovgivning.

Lov nr. 525 af 12. juni 2009 er for aktieavancer trådt i kraft fra indtrædelsen i selskabets indkomstår 2010 og for udbytte pr. 1. januar 2010. Denne skævvridning for beskatning af aktieavancer i forhold til beskatningen af udbyttet fra aktierne vil blive gennemgået i et praktisk eksempel i efterfølgende afsnit 5.3.

#### 4 Mellemholdingselskabsproblematikken også kaldet ”omvendte juletræer”

Et mellemholdingselskab er et holdingselskab, som udelukkende er stiftet for at etablere min. 10 % ejerskab til et underliggende (datter)selskab. Ved stiftelsen af en mellemholdingselskab har selskaber med gældende lovgivning kunne få skattefrit udbytte fra et underliggende selskab pta. deres indirekte ejerskab ikke har opfyldt de 10 %. De kunne få skattefrit udbytte ud af det underliggende selskab, da udbyttet er gået via mellemholdingselskabet, som minimum har ejet 10 % af det pågældende selskab, og selskabet selv har ejet minimum 10 % af mellemholdingselskabet. I den efterfølgende figur 4 ses denne ejerstruktur.

**Figur 4**



Figur 4 viser et eksempel på en ejerstruktur, hvor selskaber efter gældende lov har etableret et mellemholdingselskab for at opnå skattefrihed af udbytte fra det underliggende driftsselskab D.

For at undgå at lignende ejerstruktur, også kaldet ”omvendte juletræer”, skal blive udnyttet i praksis i forbindelse med indførelsen af lov nr. 525 af 12. juni 2009 og i denne forbindelse reglerne om skattefrihed af både aktieavancen og udbytte fra datterselskabsaktier og

koncernselskabsaktier, er der etableret en værnsregel<sup>68</sup>. Regeringens holdning til de omvendte juletræer er via værnsreglen klar. De ønsker ikke oprettelse af mellemholdingselskaber, der udelukkende har til formål at konstruere en ejerstruktur, som gør det muligt at opnå 10 % ejerskab. Værnsreglen kommer ikke kun til at gælde for ejerforhold af selskaber etableret fra og med indkomståret 2010, men også eksisterende indkomstår.

Værnsreglen medfører, at ejerskabet mellem moderselskabet og datterselskaber/koncernselskaber skal opgøres ud fra det indirekte ejerskab og ikke som tidligere det direkte ejerskab. Datterselskaberne/koncernselskaberne skal med andre ord anses som direkte ejet af moderselskabets aktionærer omfattet af selskabsskattelovens § 1 eller § 2, stk. 1, litra a, hvis alle følgende betingelser er opfyldt:

1. Moderselskabets primære funktion er ejerskab af datterselskabsaktier og koncernselskabsaktier,
2. moderselskabet ikke udøver reel økonomisk virksomhed vedrørende aktiebesiddelser, og
3. mere end 50 % af aktiekapitalen i moderselskabet direkte eller indirekte ejes af selskaber omfattet af selskabsskattelovens § 1 eller § 2, stk. 1, litra a, der ikke ville kunne modtage skattefrie udbytter ved direkte ejerskab af aktierne i det enkelte datterselskab, og
4. aktierne i moderselskabet ikke er optaget til handel på et reguleret marked eller en multilateral handelsfacilitet<sup>69</sup>.

Mens alle 4 betingelser skal være opfyldte for at værnsreglen skal gælde for et mellemholdingselskab for en række datterselskaber, gælder betingelse 4 ikke for koncernselskaber<sup>70</sup>. Denne forskel er ikke i lovforarbejderne begrundet.

At denne betingelse 4 ikke skal være opfyldt for koncernselskabsaktier, må derfor antages at være en fejl, og bør derfor blive rettet i en efterfølgende lovændringspakke<sup>71</sup>.

---

<sup>68</sup> Jf. til nr. 6 i bemærkninger til lovforslagets enkelte bestemmelser til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009.

<sup>69</sup> Punkterne er en direkte afskrivning af lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4 A, stk. 3.

<sup>70</sup> Lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4B, stk. 2

Betingelsen betyder, at den indirekte ejerandel af selskab D for hvert af selskaberne F, S1 og S2 i figur 4 på forrige side, er 3,33 % af aktiekapitalen. Aktierne er derved ikke længere datterselskabsaktier, men derimod porteføljeaktier, hvoraf aktieavancen samt modtaget udbytte er skattepligtig.

Efter lov nr. 525 af 12. juni 2009 vil salg af enten aktierne i mellemholdingselskabet MH eller aktierne i MH's datterselskab udløse afståelsesbeskatning i selskaberne F, S1 og S2<sup>72</sup>.

Det er vigtigt for den samlede forståelse af kompleksiteten i værnsreglen at få analyseret de 4 betingelser i værnsreglen. Derfor vil betingelserne blive gennemgået og analyseret i de efterfølgende afsnit.

#### **4.1 Betingelse 1 – moderselskabets funktion**

Betingelse 1 i værnsreglen kræver at moderselskabets primære funktion er ejerskab af datterselskaber og koncernselskab. Moderselskabet skal altså være et holdingselskab. Dette ejerskab kan derfor være i et eller flere datterselskaber og/eller koncernselskaber. Spørgsmålet er så, hvad der skal til, for at ejerskabet af datterselskabsaktier og koncernselskabsaktier går fra en primær til en sekundær funktion?

I bemærkningerne til lov nr. 525 af 12. juni 2009 ligger vurderingen i, at ejerskabet af anden aktivitet skal være i et ikke uvæsentligt omfang, for at ejerskabet af datterselskabsaktier eller koncernselskabsaktier ikke skal være den primære funktion. Dette betyder, at det ikke er nok at lade holdingselskabet have et reelt økonomisk sekundært erhverv, som intet har med aktiebesiddelse at gøre, så længe at erhvervet er i et uvæsentligt omfang<sup>73</sup>. Det er heller ikke tilstrækkeligt blot at påføre i selskabets vedtægter, at selskabets primære funktion er andet end ejerskab af datterselskabsaktier eller koncernselskabsaktier. Det der er det afgørende, er de faktiske reelle forhold i holdingselskabet.

---

<sup>71</sup> Anja Svendgaard Dalgas fra Deloitte er med artiklen Mellemholdingselskaber – endnu et kompliceret regelsæt i dansk selskabsskatteret på side 271 enig i denne betragtning.

<sup>72</sup> Jf. til nr. 6 i bemærkninger til lovforslagets enkelte bestemmelser til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009.

<sup>73</sup> L 202 – bilag 41, side 8

Hvis holdingselskabets primære funktion er porteføljeaktier frem for aktiebesiddelse af datterselskabsaktier og koncernselskabsaktier, er betingelse 1 ikke opfyldt. For at holdingselskabets primære funktion er ejerskab af porteføljeaktier, skal det vurderes, om holdingselskabets aktivitet i besiddelsen af porteføljeaktier er større end aktiviteten af datterselskabsaktier og koncernselskabsaktier. Ligeledes har det betydning for vurderingen, hvordan volumen og afkastet af de to beholdninger har været<sup>74</sup>. Samlet set skal der dokumenteres en sandsynliggørelse om, at holdingselskabets primære funktion er andet end ejerskabet af datterselskabsaktier og koncernselskabsaktier.

Det forhold, at holdingselskabets primære eller sekundære funktion er, at visse personer skal have medejerskab af koncernen, er ikke tilstrækkelig til, at betingelse 1 ej er opfyldt. Det er ligeledes ikke tilstrækkeligt, at holdingselskabets funktion er at optage og servicere gæld til finansiering af købet af aktier i det underliggende datterselskab.

#### **4.2 Betingelse 2 – moderselskabets reelle økonomiske aktivitet ved aktiebesiddelse**

Den anden betingelse i værnsreglen for omvendte juletræer eller mellemholdingselskaber er betingelsen om ikke reel økonomisk aktivitet ved aktiebesiddelse.

For at betingelsen for ikke reel økonomisk aktivitet ved aktiebesiddelse ikke skal være opfyldt, skal mellemholdingselskabet have en anden form for erhvervsvirksomhed ud over besiddelsen af aktier, som er tilknyttet besiddelsen af aktier. Betegnelsen ”reel økonomisk virksomhed” skal behandles i overensstemmelse med ”Cadbury Schweppes dommen” (C-196/04), hvor dommen ligger til grund for skatteministeriets fortolkning af ”kunstige arrangementer/svig” eller misbrug<sup>75</sup>.

---

<sup>74</sup> L 202 – bilag 41, side 20

<sup>75</sup> L 202, bilag 41, side 25. FSR betragter i deres brev til skatteministeriet af 9. november 2009, spørgsmål 29, denne praksis for at stride mod EU-retten.

Erhvervsvirksomheden skal have en fysisk eksistens, dvs. lokaler, personale og udstyr<sup>76</sup>. Disse krav er ikke udtømmende. Der må ikke være tale om blot en postkasseadresse eller et såkaldt skærmselskab.

Der skal være ansat personale, som benytter de fysiske lokaler, og som har det fornøden udstyr, de rette kvalifikationer og uddannelser til at varetage udøvelsen af den økonomiske virksomhed. Det er ikke nok at outsource alle administrative opgaver til en ekstern udbyder. Ledelsen skal deltage aktivt via deltagelse i direktionen og/eller via bestyrelsesmøder.

Definitionen fysiske lokaler er af skatteministeren ikke specificeret præcist<sup>77</sup>. Om lokalerne skal være et eller flere rum på en af datterselskabernes adresser, og hvor store disse lokaler skal være for at opfylde betingelsen er også uspecificeret.

Ligeledes er det ikke præciseret, hvor mange fysiske personer skal være ansat, for at kravet om personale er opfyldt. Er det nok med en direktør, en direktør og en ansat eller skal selskabet lønne flere medarbejdere? Opfyldelsen af betingelsen må ligge i en sandsynliggørelse af, at der er ansat tilstrækkelig personale til at varetage den økonomiske aktivitet.

Hvad med udstyret? Er en computer nok til, at kravet om udstyr er opfyldt? Kravet om fysiske lokaler; er et lille kontor med en computer nok til at opfylde betingelsen? På nuværende tidspunkt er det endnu ikke præciseret, hvad der skal til for at opfylde disse krav i betingelsen.

Skatteministerens hensigt med betingelse 2 er at undgå at investeringen blot er en aktionærs kapitalanbringelse. Hvis holdingselskabets rent faktisk driver reel økonomisk aktivitet ved besiddelsen af datterselskabsaktier eller koncernselskabsaktier, er betingelsen dermed ikke opfyldt.

Via de fysiske krav til personalet, lokalerne og udstyret i betingelse 2 er der lagt op til, at holdingselskaberne er nødsaget til at bede om bindende svar, da kravet i forhold til selskabet vil afhænge af dets aktivitet.

---

<sup>76</sup> Jf. til nr. 6 i bemærkninger til lovforslagets enkelte bestemmelser til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009.

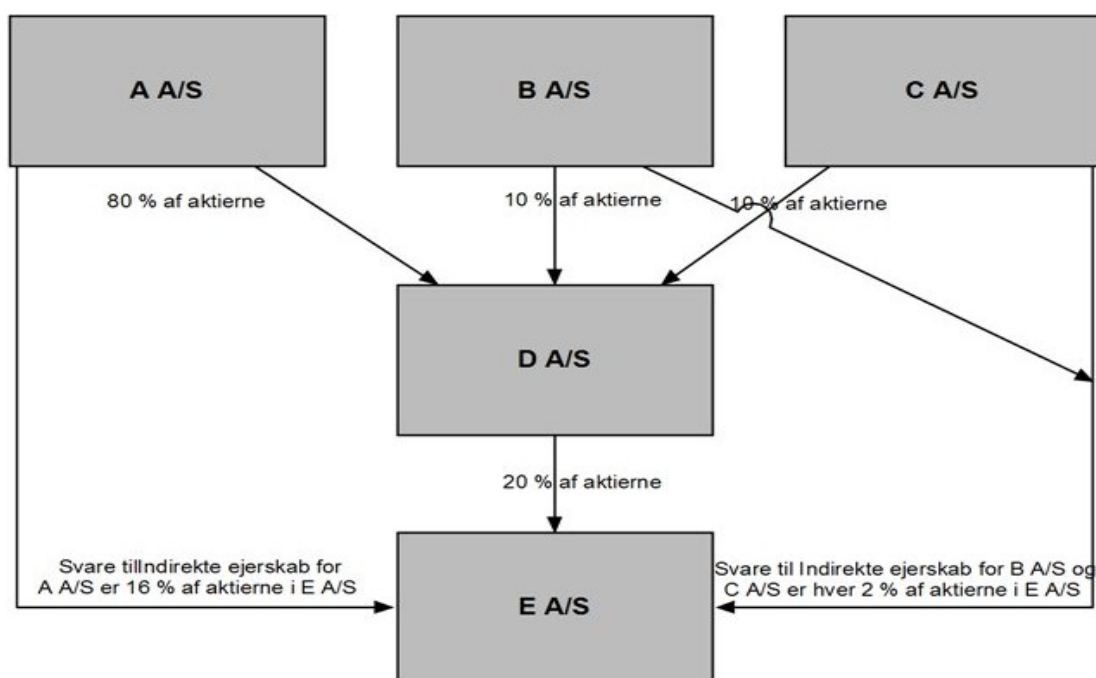
<sup>77</sup> L 202, bilag 41

### 4.3 Betingelse 3 - ejerskab

Den tredje betingelse for, at værnreglen for det omvendte juletræ eller mellemholdingselskaber bliver opfyldt, er betingelsen om at ”mere end 50 % af aktiekapitalen i moderselskabet direkte eller indirekte ejes af selskaber omfattet af selskabsskattelovens § 1 eller § 2, stk. 1, litra a, der ikke ville kunne modtage skattefrie udbytter ved direkte ejerskab af aktierne i det enkelte datterselskab eller koncernselskab”.

Med moderselskabet skal forstås mellemholdingselskabet, som skal undersøges i forhold til betingelsen. Betingelse 3 kan bedst beskrives på efterfølgende figur 5.

**Figur 5**



Figur 5 viser moderselskabet D A/S som ejes af selskaberne A A/S, B A/S og C A/S. Datterselskabet E A/S ejes med 20 % af aktiekapitalen af moderselskabet D A/S. Eksemplet i figuren er et tænkt eksempel.

I den viste figur 5 ejer A A/S 80 % af D A/S. Ejerforholdet i selskabsstrukturen gør at A A/S indirekte ejer 16 % af E A/S. Det betyder at A A/S ved direkte ejerskab ville kunne modtage skattefrie udbytte fra datterselskab E A/S. Betingelse 3 i forhold til D A/S er derfor ikke opfyldt. Man siger, at moderselskabet bliver ”blåstempelt”. Hvis moderselskabet ikke var



blevet blåstemplet, skulle det anses som værende ”transparent”, hvilket i figur 5 betyder, at ejerandelen i selskab E A/S skal anses som direkte ejet af selskaberne A A/S, B A/S og C A/S.

At moderselskabet blåstemples betyder, at aktiekapitalen af datterselskabet D A/S i selskaberne B A/S og C A/S skal behandles som datterselskabsaktier, selvom de ved direkte ejerskab i selskab E A/S ikke ville kunne modtage skattefrit udbytte. Selskaberne B A/S og C A/S bliver altså reddet af selskab A A/S ejerandel af selskab D A/S og dennes ejerandel af selskab E A/S. Selskaberne B A/S og C A/S’s beholdning af aktier i selskab D A/S skal herved klassificeres som datterselskabsaktier.

Hvis moderselskabet D A/S ikke var blevet blåstemplet ved denne betingelse, ville det betyde, at selskabernes beholdning af aktier i selskab D A/S skulle behandles som porteføljeaktier. Hvis der er sket en ændring fra datterselskabsaktier til porteføljeaktier, skal der som tidligere beskrevet ske afståelsesbeskatning.

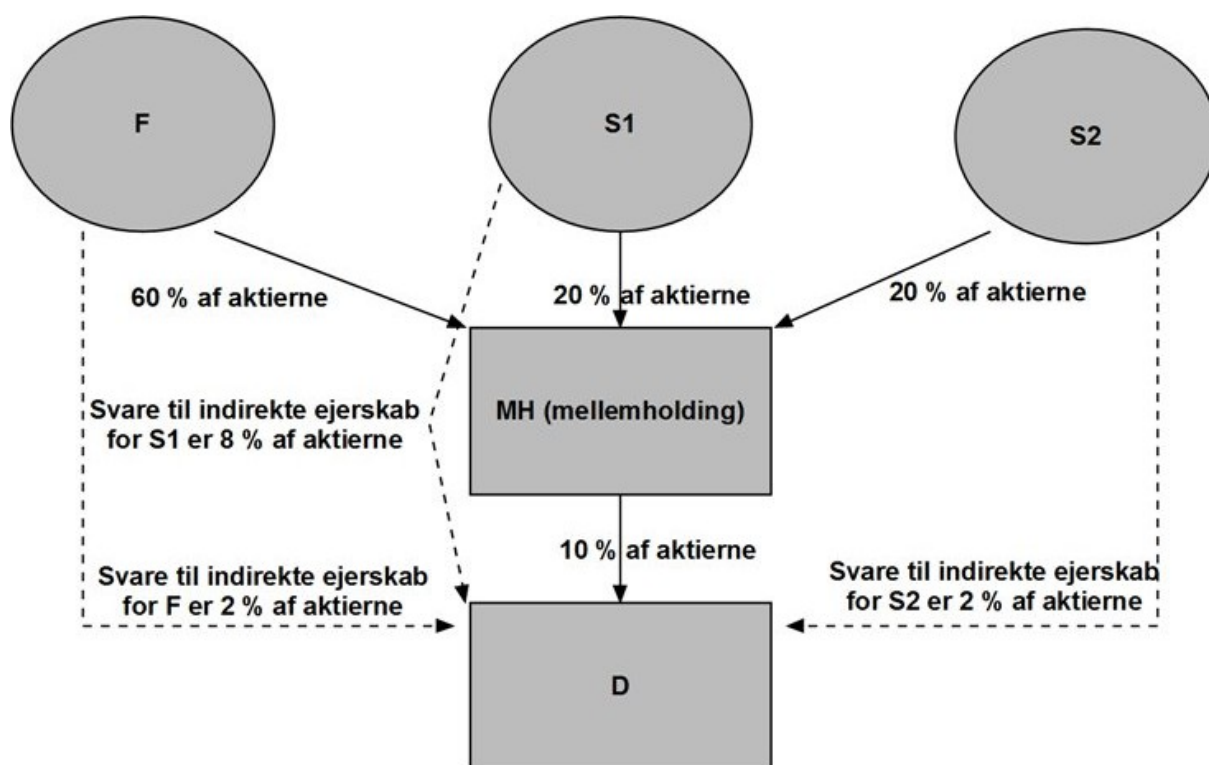
Det er altså utroligt vigtigt for selskaberne B A/S og C A/S at kende fordelingen af aktierne i D A/S, og hvordan den har været fordelt i løbet af indkomståret. Det er ligeledes vigtigt for alle tre selskaber at kende ejerandelen i hinandens aktiebeholdninger af aktiekapitalen i D A/S og beholdningen af aktier af E A/S i moderselskab D A/S igennem hele ejer perioden. En ændring kan få drastiske konsekvenser for dem, da klassifikationen af aktierne i selskab D A/S vil kunne ændre sig fra datterselskabsaktier til porteføljeaktier og tilbage igen. FSR skrev i L 202, bilag 41 til skatteministeren, at det for den enkelte aktionær var urimeligt, at de skulle holde øje med hvad de resterende aktionærer foretog sig. Hvis der i eksemplet i figur 5 skete noget i selskab A A/S ville det kunne få alvorlige konsekvenser for beholdningen af aktier i D A/S i selskaberne B A/S og C A/S. Skatteministeren valgte ikke at svare på denne betragtning, men valgte blot at henvise til, at mellemholdingselskaberne i fremtiden udelukkende ville blive oprettet pga. ikke skattemæssige årsager.

Hvis selskab A A/S i figur 5 var udenlandsk og hvis det ikke havde fast driftssted her i Danmark, ville betingelse 3 under alle omstændigheder ikke være opfyldt. De resterende aktionærer udgør ikke mere end 50 % af aktierne i moderselskabet, som er direkte eller indirekte ejet af selskaber omfattet af selskabsskattelovens § 1 eller § 2, stk. 1, litra a., men

kun 20 % af aktierne. Skatteministerens begrundelse for udeladelsen af udenlandske selskaber uden fast driftssted i Danmark i betingelse 3 i lovforarbejderne var, at det allerede var behandlet i anden lovgivning om udbyttets retmæssige ejer (beneficial owner)<sup>78</sup>.

Såfremt aktionærerne var fysiske personer, kunne ejerstruktur illustreres i figur 6.

**Figur 6**



Figur 6 viser moderselskabet MH A/S, som ejes af de fysiske personer F, S og S2. Datterselskabet D A/S ejes med 10 % af stemmerne af moderselskabet MH A/S<sup>79</sup>. Figuren viser et eksempel på, hvor betingelse 3 i lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4 A, stk. 3 ikke er opfyldt, og hvor ejerne er fysiske personer frem for selskaber.

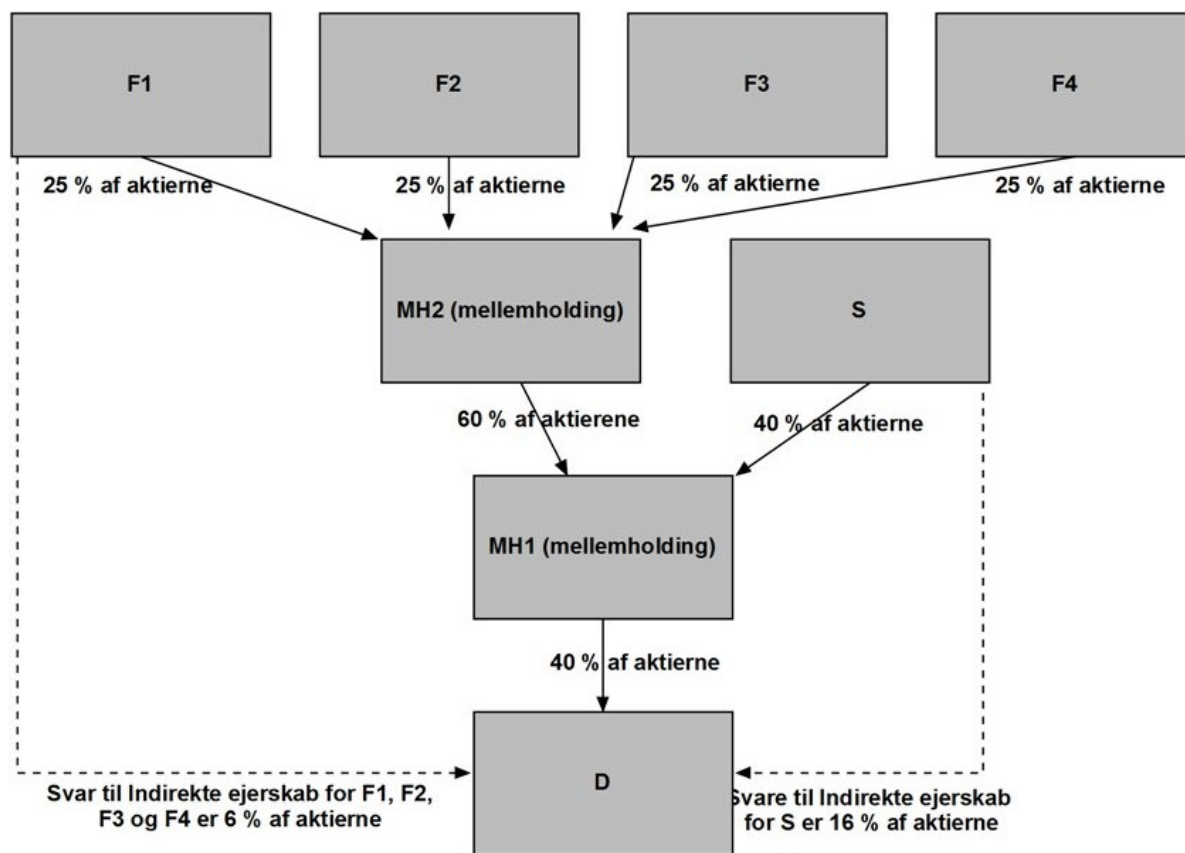
<sup>7878</sup> Jf. bemærkninger nr. 1 i bemærkninger til lovforslagets enkelte bestemmelser til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009. Denne betragtning omkring beneficial owner, hvor selskaber har omgået Danmarks DBO'er med de forskellige lande ved at føre udbytte fra et selskab i et land, som Danmark ikke har en DBO med, til et andet land, hvilke Danmark har en DBO med, må forventes at ligge i forventede EU-domme i disse sager. Umiddelbart er der ikke fundet nogen lovgivning, som understøtter skatteministerens betragtning om, at udenlandsk selskab uden fast driftssted i Danmark allerede var sikret i anden lovgivning.

<sup>79</sup> Specifikationerne i figuren er hentet ud fra oplysningerne i Jf. til nr. 6 i bemærkninger til lovforslagets enkelte bestemmelser til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009, eksempel B.

I den viste figur 6 skal moderselskabet MH ikke undersøges i forhold til ABL § 4 A, stk. 3, da aktionærerne F, S1 og S2 er fysiske personer. Det ville være det samme, hvis min. 50 % af aktionærerne var fysiske personer, og de resterende selskabsaktionærer ejede under 50 % af aktierne i MH, da ABL § 4A, stk. 3, nr. 3 specifikt kræver, at aktierne i mellemholdingselskabet ejes af mere end 50 % af selskaber, som er omfattet af selskabsskattelovens § 1 eller § 2, stk. 1, litra a.

Et eksempel på hvor betingelse 3 er opfyldt, er vist i figur 7. I det viste eksempel er betingelse 3 i ABL § 4 A, stk. 3 opfyldt, da de aktionærer, som ved direkte ejerskab kan modtage skattefrit udbytte kun udgør 40 %. Selskaberne F1, F2, F3 og F4 medgår ikke, da ingen af den ved direkte ejerskab kan modtage skattefrit udbytte.

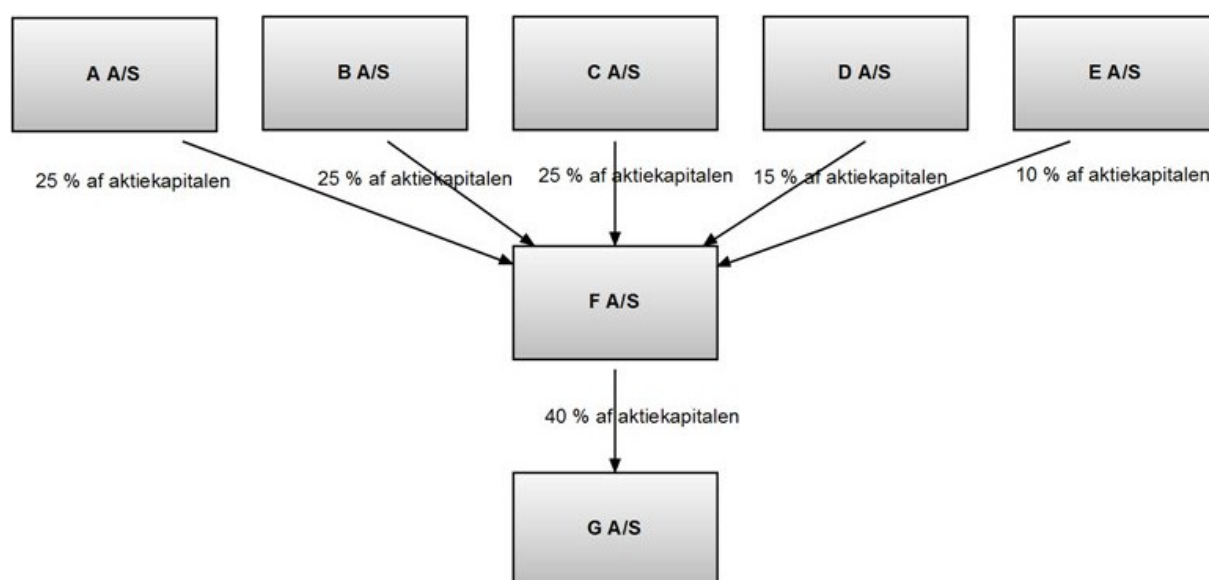
**Figur 7**



Figur 7 viser holdingselskabet MH A/S, som ejes af selskaberne F1 – F4 og S. Datterselskabet D A/S ejes med 60 % af aktierne af moderselskabet MH A/S og 40 % aktierne af selskab S<sup>80</sup>. Figuren viser et eksempel på, hvor betingelsen 3 i ABL § 4 A, stk. 3 er opfyldt.

Hvad det har af betydning, at ejerandelen i en række selskabsaktionærer kan redde de resterende selskabsaktionærer for at få klassificeret deres beholdning af aktier i det såkaldte mellemholdingselskab, er vist i eksemplet i figur 8.

**Figur 8**



Figur 8 viser holdingselskabet F A/S som ejes af selskaberne A A/S, B A/S, C A/S, D A/S og E A/S. Datterselskabet G A/S ejes med 40 % af aktiekapitalen af holdingselskabet F A/S. Eksemplet i figuren er et tænkt eksempel.

I den ovenstående figur 8 ejer selskaberne A A/S, B A/S og C A/S hver 25 % af aktiekapitalen i holdingselskabet F A/S. Deres indirekte ejerandel af selskabet G A/S ville ved ejerskab have været 10 %. Selskaberne A A/S, B A/S og C A/S kan herved hver ved direkte ejerskab modtage skattefri udbytte fra selskab G A/S. Da de tre selskaber til sammen ejer mere end 50 % af aktiekapitalen i holdingselskabet (moderselskabet) F A/S; bliver det blåstemplet.

---

<sup>80</sup> Specifikationerne i figuren er hentet ud fra oplysningerne i Jf. nr. 6 i bemærkninger til lovforslagets enkelte bestemmelser til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009, eksempel B.

Herved reddes selskaberne D A/S og E A/S af selskaberne A A/S, B A/S og C A/S ejerskab af F A/S og dennes ejerandel af G A/S. Deres beholdning af aktier i F A/S skal derfor klassificeres som datterselskabsaktier.

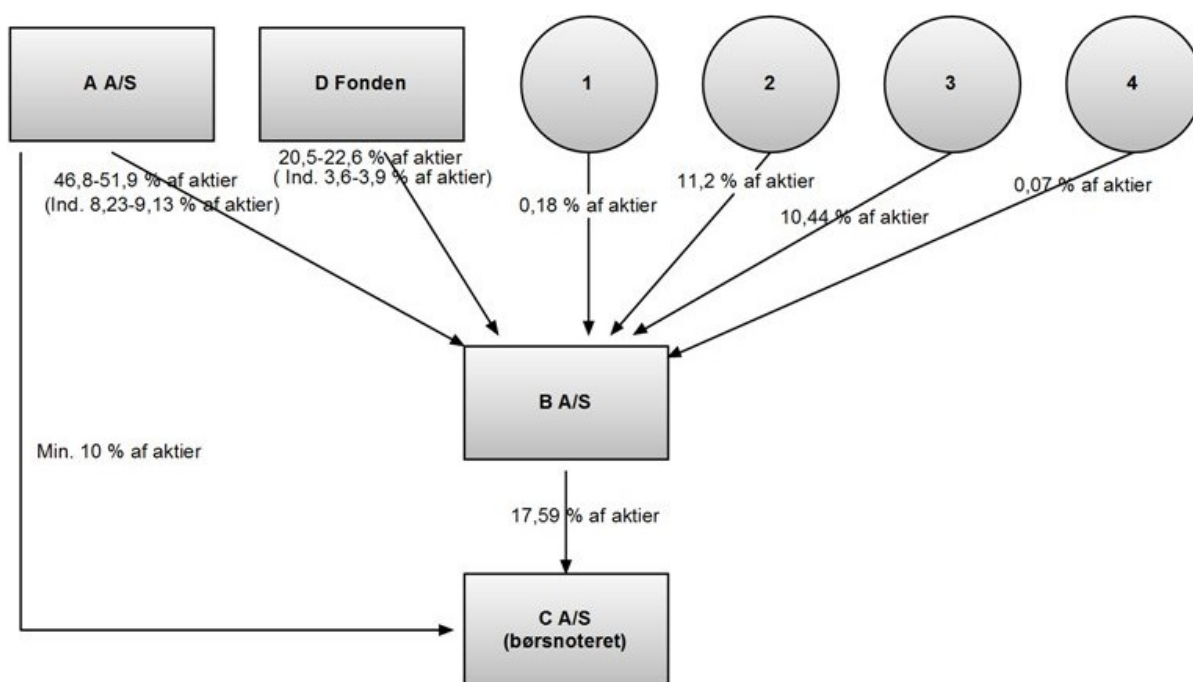
I opgørelsen over ejerskab i forhold til betingelse 3 jf. lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4 A, stk. 3 skal medtages både direkte og indirekte ejerskab af aktierne i det underliggende aktieselskab til mellemholdingselskabet<sup>81</sup>. Præcist hvordan denne opgørelse skal udarbejdes i praksis, blev besvaret i spørgsmål 4 i SKM2009.639.SR. Ejerskabet til spørgsmål 4 er skitseret i den efterfølgende figur 9.

Det er i spørgsmål 4 i SKM2009.639.SR ikke afklaret, hvordan ejer strukturen bliver efter henholdsvis frasalget af aktier i selskab C A/S i selskab B A/S's beholdning og annulleringen af egne aktier i selskab B A/S. Derfor er ejerandelen et sted i intervallet i selskab A A/S 46,5-51,9 % og i Fonden D 20,5-22,6 %. Det er oplyst, at selskab A A/S direkte ejerskab at det børsnoterede selskab C A/S bliver min. 10 %, hvorved disse aktier klassificeres som datterselskabsaktier og derfor har ret til modtage skattefrit udbytte.

---

<sup>81</sup> L 202, bilag 41

**Figur 9**



Figur 9 viser moderselskabet B A/S som ejes af selskaberne A A/S, Fonden D og personerne 1,2,3 og 4. Datterselskabet C A/S ejes med 17,59 % af aktiekapitalen af moderselskabet B A/S. Mens A A/S ejer 46,8-51,9 % af selskabet B A/S, ejer fonden 20,5-22,6 %. Figuren viser ejer strukturen i spørgsmål 4 i SKM2009.639.SR .

SKAT's besvarelse af spørgsmålet var lidt uklart. SKAT svarede ikke på, hvordan aktierne C A/S i A A/S, som delvis er ejet direkte og indirekte igennem B A/S skal behandles, hvis ejerandelene er 46,8 % eller 51,9 %. De svarede blot ud fra, at ejerandelen var over 50 % af aktierne.

SKAT svarede i spørgsmål 4 ud fra, at aktierne i selskab B A/S i selskab A A/S ejes direkte med min. 50 %, og at aktierne i selskab C A/S ejes direkte med min 10 %. Da aktierne i selskab B A/S ejedes med min. 50 % af aktierne, og da selskab A A/S via det direkte ejerskab af selskab C A/S kan modtage skattefrit udbytte, opfylder selskab B A/S ikke betingelse 3 i ABL § 4 A, stk. 3. Moderselskab B A/S blåstemples hermed.

Direkte og indirekte ejerskab i den ejede aktiebesiddelse skal begge medregnes, hvilket også er klarlagt i skatteministerens svar til FSR i L 202 - bilag 55.

Det var uden betydning, hvad den indirekte ejerandel af C A/S igennem selskab B A/S var, da betingelse 3 i ABL § 4 A, stk. 3 var fuldt ud opfyldt via det direkte ejerskab.

Hvis selskab A A/S havde ejet under 50 % af aktierne i moderselskab B A/S, eller via den direkte og indirekte ejerandel i selskab C A/S havde ejet under 10 % af aktierne i selskab C A/S, ville selskab B A/S skulle anses som transparent.

Hvis selskab B A/S skulle anses som transparent, ville ejerandelen af aktier i C A/S af selskab A A/S blive betragtet som indirekte ejet frem for direkte ejet via selskab B A/S.

For selskab A A/S ville dette ikke betyde noget for udbyttet udloddet fra C A/S, da de direkte ejede min. 10 % af aktierne, hvorved der kunne modtages skattefrit udbytte efter moder- / datterdirektivet. Ligeledes skulle aktiebeholdningen af aktier i selskab B A/S i selskab A A/S stadig klassificeres som datterselskabsaktier, da de ved direkte ejerskab i selskab C A/S gennem selskab B A/S direkte og indirekte ejer min. 10 % af aktierne.

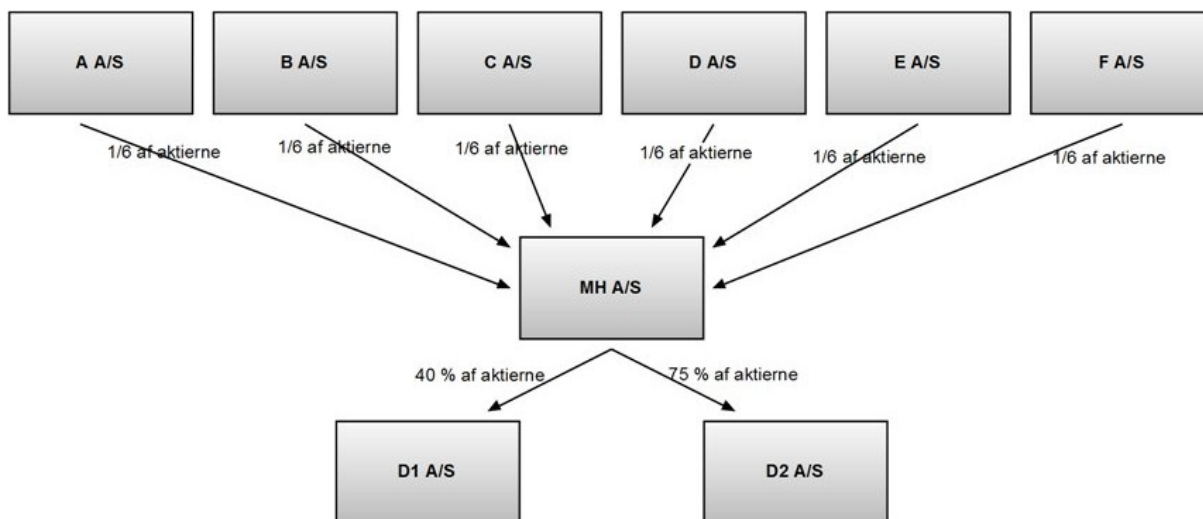
Hvis selskab B A/S skulle anses som transparent ville, beholdningen af aktier i selskab B A/S i D Fonden blive klassificeret som porteføljeaktier.

Såfremt et moderselskab ejer 2 datterselskaber eller flere, og hvis betingelserne 1, 2 og 4 i ABL § 4 A, stk. 3 i øvrigt er opfyldte, skal ejerskabet i de 2 datterselskaber i moderselskabets selskabsaktionærer beregnes datterselskab for datterselskab<sup>82</sup>. Dette er illustreret i figur 10.

---

<sup>82</sup> L 202, bilag 53 – side 11

**Figur 10**



Figur 10 viser holdingselskabet MH A/S som ejes af selskaberne A A/S, B A/S, C A/S, D A/S, E A/S og F A/S med hver 1/6 af aktierne. Datterselskabet D1 A/S ejes med 40 % af aktiekapitalen af holdingselskabet MH A/S, mens D2 A/S ejes med 75 % af aktiekapitalen. Eksemplet i figuren er et tænkt eksempel.

Selskaberne A A/S – F A/S ejer indirekte hver under 10 % af aktierne i D1 A/S, hvorfor disse aktier i selskaberne A A/S – F A/S skal klassificeres som porteføljeaktier.

Modsat er gældende for selskaberne A A/S – F A/S's indirekte ejerskab af aktierne i selskab D2 A/S, som for hvert af selskaberne indirekte ejes med 12,5 % af aktierne. Denne beholdning af aktier bliver derfor klassificeret som datterselskabsaktier.

Undersøgelsen af værnreglen i mellemholdingselskabet i henhold til lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4 A, stk. 3, nr. 3 gælder datterselskab for datterselskab, og ikke som samlet set for mellemholdingselskabet. Hvis det modsatte var tilfældet, ville værnreglen i praksis kunne omgås ved, at moderselskabet altid skulle have en beholdning af aktier i et datterselskab, som ved indirekte ejerskab i moderselskabets selskabsaktionærers aktiebeholdning ikke ville kunne opfylde betingelse 3 i lov nr. 525, som ændrer ABL § 4 A, stk. 3.

Det antages, at det samme er gældende for koncernselskabsaktier, hvorved det må gælde, at aktierne i koncernselskaberne under moderselskabet skal bedømmes koncernselskab for koncernselskab.



Efter offentliggørelsen af L 202 sendte FSR kommentarer og spørgsmål af flere omgange til skatteministerens omkring værnreglen i L 202, som skulle ændre ABL §§ 4A, stk. 3, nr. 1 – 3 og 4B, stk. 2<sup>83</sup>.

FSR's indstilling til lovforslaget og skatteministerens efterfølgende svar og kommentarer er interessante i forhold til blåstemplingen af en række holdingselskaber i en koncern. Ejerstrukturen i koncern er vist i efterfølgende figur 11. Det blev oplyst, at betingelse 2 i lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4 A, stk. 3, nr. 2 ikke var opfyldt.

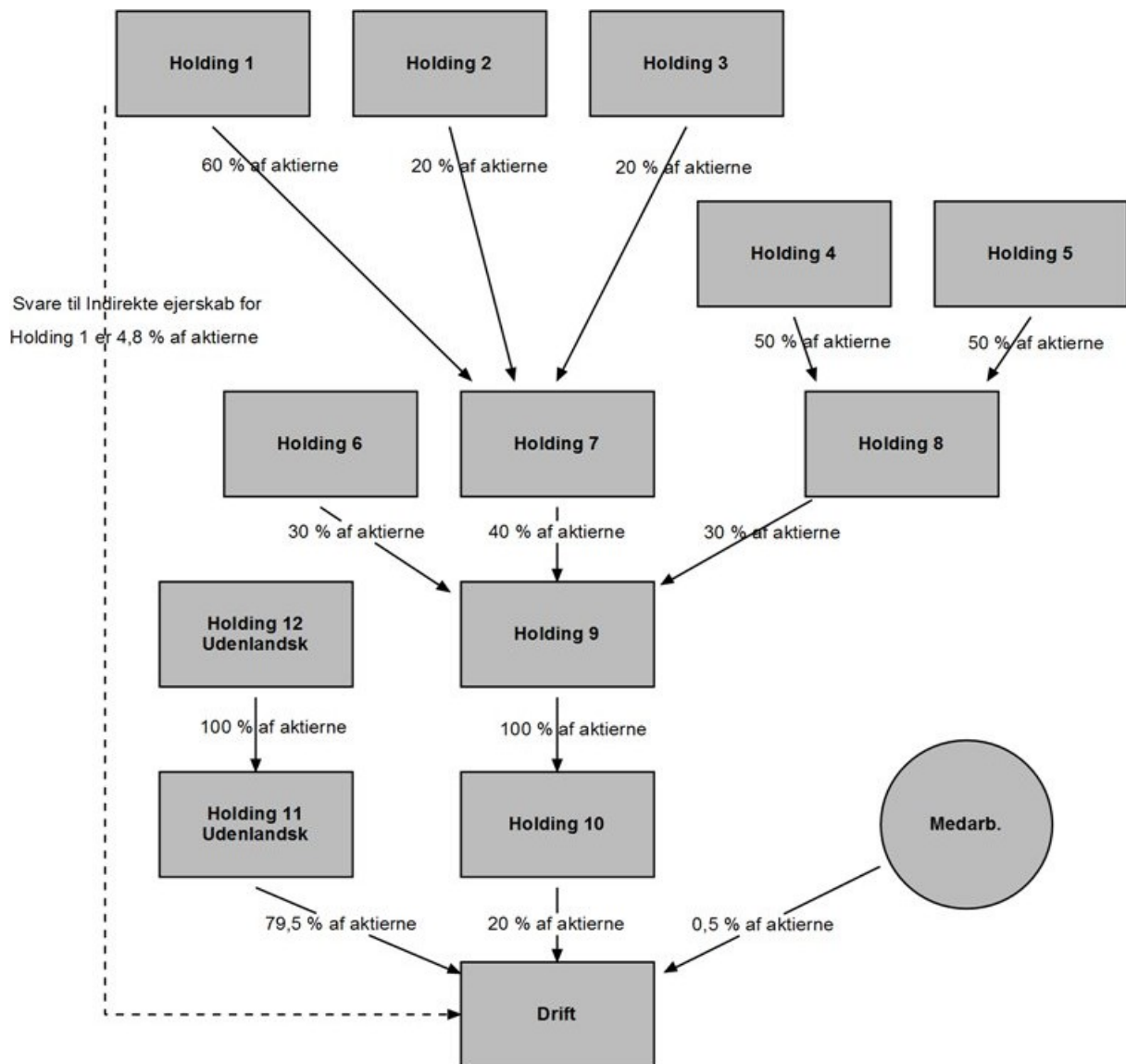
FSR anså aktierne i selskab Drift som ejet indirekte af holdingselskaberne 1-6, hvorved klassifikationen af disse aktier blev anset som porteføljeaktier. Skatteministeren var enig i denne betragtning, men betragtningen gav ikke svar på, hvordan holdingselskaberne i en selskabsstruktur skal undersøges for værnreglen i L 202, som skulle ændre ABL § 4A, stk. 3, nr. 3 og den heraf efterfølgende lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4 A, stk. 3, nr. 3.

Skal undersøgelsen af selskaberne starte fra bunden, dvs. det nederste moderselskab eller fra toppen med de øverste selskabsaktionærer. I et senere svar fra skatteministeren svarede han med udgangspunkt i figur 11, at undersøgelsen skulle starte fra de øverste datter-/koncernselskaber. Problemet med svaret var blot, at værnreglen ikke var opfyldt, hvad enten undersøgelsen startede i bunden eller toppen.

---

<sup>83</sup> L 202 – bilag 35, 39, 41 og 55

**Figur 11**



Figur 11 viser FSR brugte eksempler i spørgsmål i L 202, bilag 39 omkring L 202, som skulle ændrer ABL. § 4A, stk. 3 og ABL. § 4B, stk. 2, som nu er vedtaget som lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL. § 4A, stk. 3. Alle holdingselskaberne var danske med undtagelse af Holding 11 og 12. De er blot oplyst til at være udenlandske og at Holding 11 kunne modtage skattefrit udbytte. De fysiske personer ”Merarb.” ejede 0,5 % af aktierne i selskab Drift.

De øverste selskabsaktionærer ud over Holding 12 var Holdingselskaberne 1-6.

Hvis undersøgelsen startede i toppen blev Holding 7 blåstemplet af ejerskabet i Holding 1, da det via det direkte ejerskab i Drift samt indirekte ejerskab igennem Holding 7 kunne modtage skattefrit udbytte, og da det ejede over 50 % af aktierne i Holding 7. At Holding 7 blev blåstemplet gjorde dog ikke, at Holding 9 ligeledes kunne blåstemples, da det var ejet af

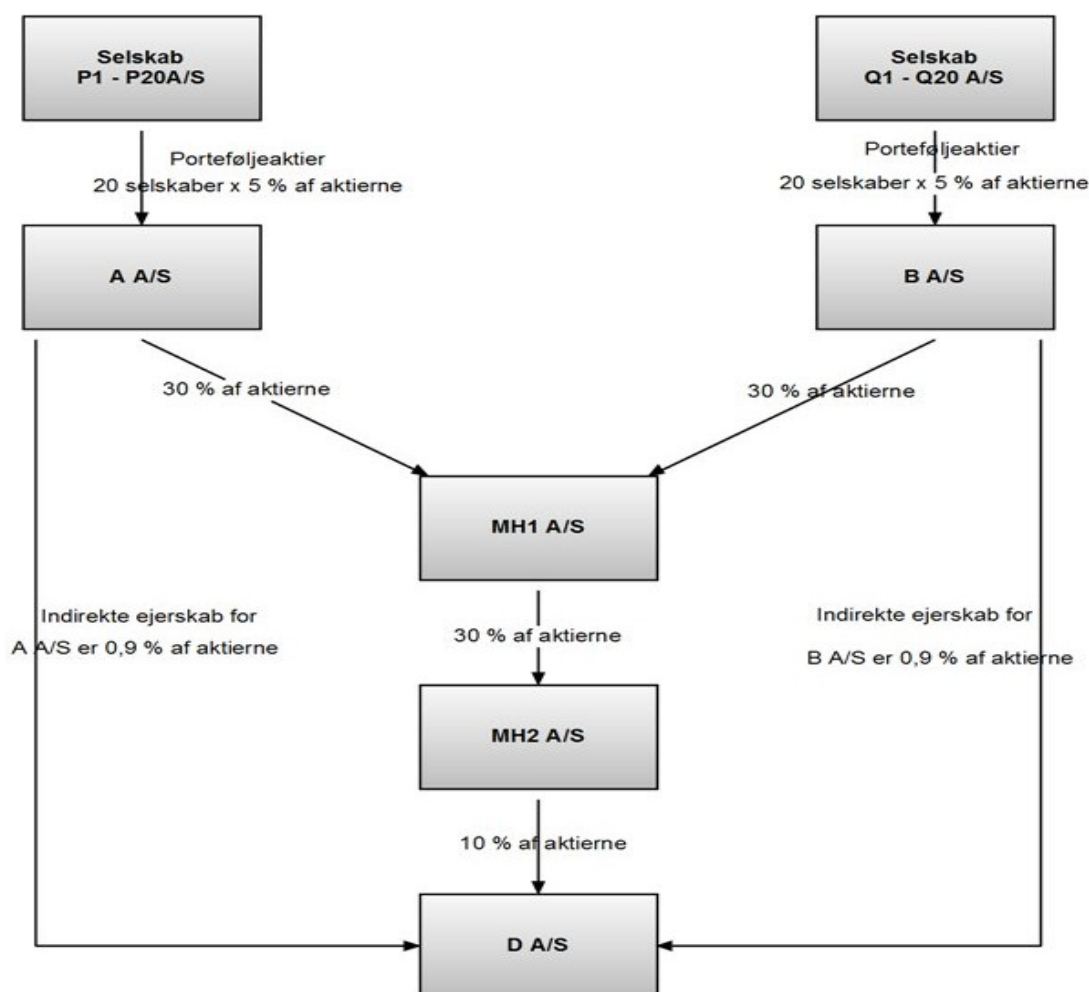
Holding 8, 7 og 6 og ingen af selskaberne ved direkte ejerskab af selskab Drift kunne modtage skattefrit udbytte. Selvom at Holding 9 ikke blev blåstemplet, blev Holding 10 dog blåstemplet, da Holding 11 er udenlandsk og har min. 50 % af aktierne i selskab Drift.

Hvis undersøgelsen var startet fra bunden, ville det have det samme resultat, da moderselskabernes selskabsaktionærers ejerandele op igennem selskabsstrukturen alle gav den samme konsekvens for moderselskabet, som beskrevet oventil, jf. betingelse 3 i lov nr. 525, ABL § 4A, stk. 3.

Ligeledes blev spørgsmålet, om undersøgelsen skulle starte fra toppen eller bunden, ikke præcist besvaret i eksemplet fra L 202, bilag 41 (figur 12 på efterfølgende side). I figur 12 var de øverste datterselskaber selskaberne A og B, da selskaberne P1 – P20 A/S og Q1 – Q20 A/S var porteføljeaktionærer. Undersøgelsen om betingelserne i lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4 A, stk. 3 startede herved i moderselskabet MH1 A/S. Resultatet i dette eksempel blev, at moderselskaberne MH1 A/S og MH2 A/S opfyldte betingelserne i lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4 A, stk. 3, hvorfor de blev transparente, og den indirekte ejerandel i selskab A A/S og B A/S af selskab D A/S blev 0,9 %. Betingelse 3 var opfyldt, hvad enten undersøgelsen var startet i bunden eller toppen.

Eksemplet og svaret i L 202, bilag 41 klargjorde herved stadigvæk ikke, om undersøgelsen af betingelserne i lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4 A, stk. 3 skulle starte fra bunden eller toppen.

**Figur 12**

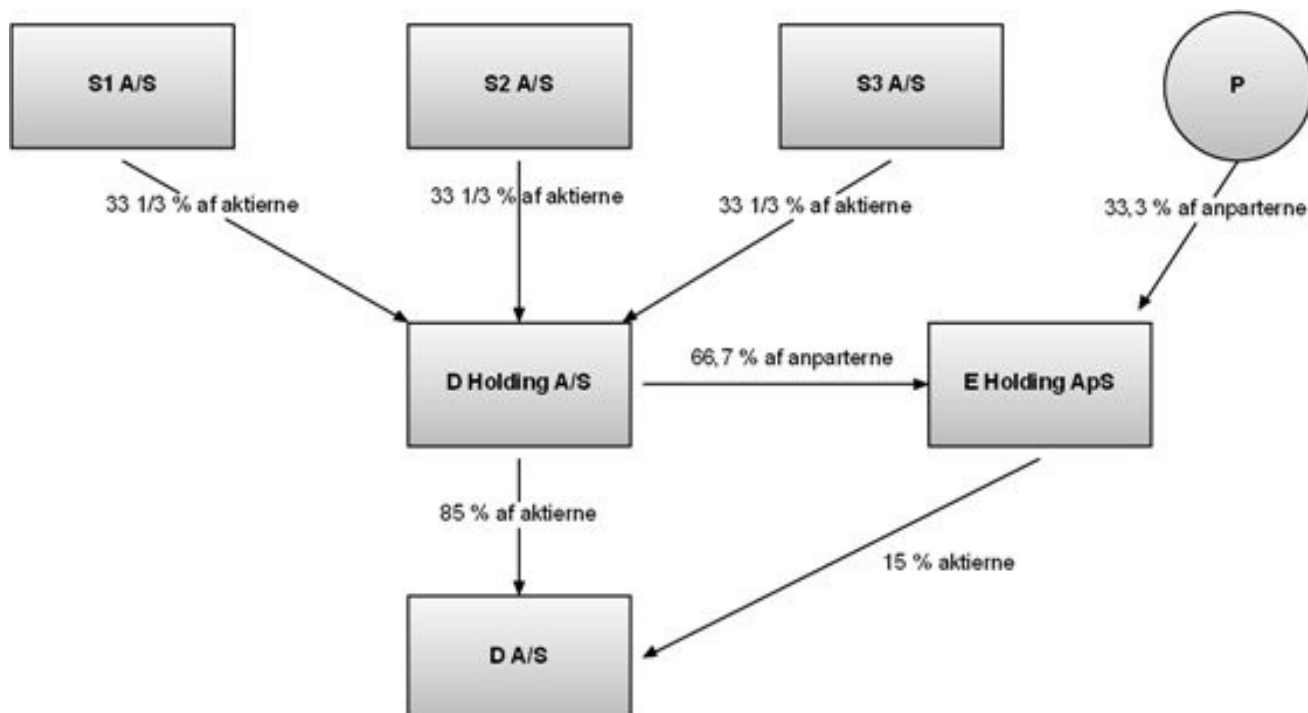


Figur 12 viser moderselskabet MH1, som ejes af selskaberne A A/S og B A/S med hver 30 %<sup>84</sup>. Selskab A A/S ejes af selskaberne P1 – P20 A/S, med hver en ejerandel på 5 % af aktierne. Selskab B A/S ejes ligeledes af selskaberne Q1 – Q20 A/S med hver 5 % af aktierne. Selskaberne 1 – P20 A/S og Q1 – Q20 A/S er alle porteføljeaktionærer. Datterselskabet/moderselskabet MH2 A/S ejes med 30 % af aktiekapitalen af moderselskabet MH1 A/S og ejer selv 10 % af aktierne i selskab D A/S. Figuren viser ejer strukturen i eksemplet side 9 i bilag 41. Der står i skatteministerens eksempel på side 9 i bilag 41 ikke noget om de resterende aktionærer.

SKAT gjorde deres holdning til spørgsmålet, om undersøgelsen skulle starte fra toppen eller bunden, tydeligt i det bindende svar i SKM2009.718.SR. SKM2009.718.SR er vist i figur 13 på efterfølgende side.

<sup>84</sup> L 202, bilag 41, side 9

**Figur 13**



Figur 13 viser moderselskabet D Holding A/S, som ejes af selskaberne S1 ApS, S2 ApS og B ApS med hver 1/3 af aktierne<sup>85</sup>. Selskab E Holding ApS ejes af selskabet D Holding A/S med 66,7 % af anparterne. De resterende 33,3 % af anparterne ejes af fysiske personer, som er kaldt P. Selskabet D A/S er ejet med 85 % af aktierne af selskab D Holding A/S og 15 % af selskab E Holding ApS. Alle betingelser i lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4A, stk. 3 er opfyldte for både D Holding A/S og E Holding ApS.

I SKM2009.718.SR ville betingelse 3 i lov nr. 525 af 12. Juni 2009, som ændrer ABL § 4A, stk. 3 for moderselskaberne D Holding A/S og E Holding ApS ikke være opfyldt, uanset om der blev set fra toppen eller bunden. SKAT besvarede i spørgsmål 1, at det var det nederste holdingselskab, som skulle undersøges først i forhold til de øverste selskabsaktionærer<sup>86</sup>. Selskaberne S1 ApS, S2 ApS og S3 ApS ejede hver især direkte igennem selskab D Holding A/S 28 1/3 % af aktierne i selskab D A/S. Betingelse 3 i selskab D Holding A/S var derfor ikke opfyldt, og Holding A/S blev blåstemplet.

<sup>85</sup> Spørgsmål 1 i SKM.2009.718.SR

<sup>86</sup> SKM2009.718.SR, spørgsmål 1

Hvad angår selskab E Holding ApS, skulle det, på trods af at selskab D Holding A/S var blåstemplet, undersøges i forhold til ejerskabet i de øverste selskabsaktionærer (anpartshavere) S1 ApS, S2 ApS og S3 ApS. Deres ejerandel i selskab D A/S var igennem selskab E Holding ApS 3 1/3 % af aktierne i D A/S. Da de via deres ejerskab i selskab D A/S igennem selskab D Holding A/S kunne modtage skattefrit udbytte, og da indirekte ejerskab, som det tidligere er beskrevet, skal medregnes i undersøgelsen af betingelse 3, blåstemples selskab E Holding ApS. Dette på trods af at selskaberne S1 ApS, S2 ApS og S3 ApS hver kun ejer 3 1/3 % af aktierne i selskab D A/S igennem selskab E Holding ApS.

SKAT undersøgte altså selskabsstrukturen i forhold til betingelse 3 fra bunden i forhold til de øverste selskabsaktionærer.

Betingelse 3 ville uanset, om selskabsstrukturen i figur 13 blev undersøgt fra bunden eller som i SKAT's besvarelse fra toppen, ikke være opfyldt. Hvis undersøgelsen startede fra bunden, ville selskab E Holding ApS blive blåstemplet af selskab D Holding A/S ejerskab af selskab D A/S direkte og indirekte igennem selskab D Holding A/S. Selskab D Holding A/S ville, uanset om det direkte ejede de 85 % af aktierne i D A/S eller ej, kunne modtage skattefrit udbytte via det indirekte ejerskab igennem E Holding ApS i selskab D A/S.

Da det med SKM.2009.718.SR stadig ikke er fundet et praktisk eksempel på, hvor SKAT har blåstemplet en række holdingselskab i en selskabsstruktur i forhold til betingelse 3 ved at se på selskabsstrukturen fra toppen er det derfor stadigt usikkert hvordan betingelse 3 skal undersøges i praksis. FSR har også i deres supplerende spørgsmål til L 202 til skatteministeriet, spørgsmål 12, erkendt usikkerheden om undersøgelsen af betingelse 3 i selskabsstrukturen.

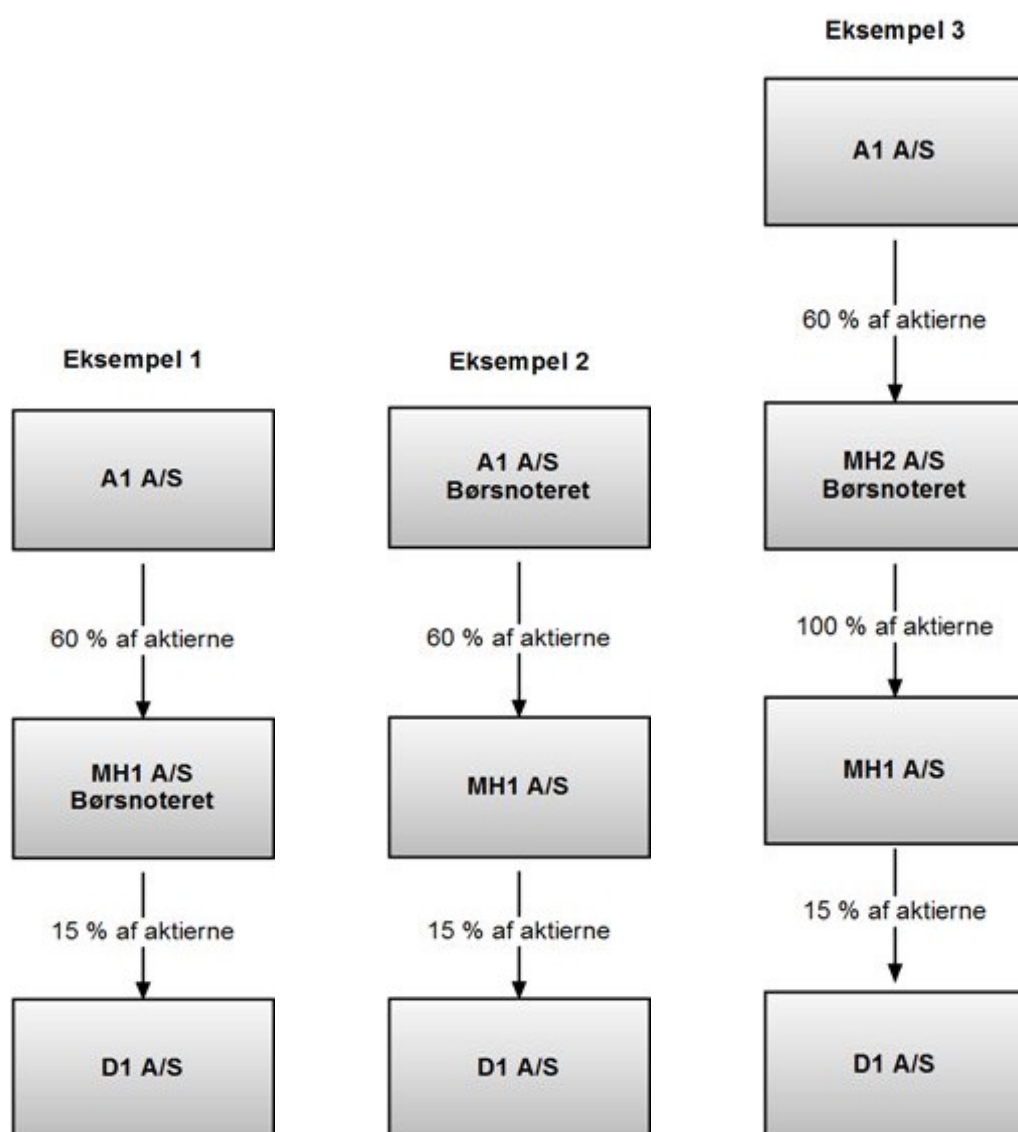
Hvordan en selskabsstruktur skal se ud for at få skattefri udbytte op igennem selskabsstrukturen, hvad enten holdingselskaberne i forhold til betingelse 3 skal undersøges fra toppen eller bunden, vil blive gennemgået nærmere i afsnit 5.4.

#### **4.4 Betingelse 4 – børsnoterede selskaber**

Den 4. betingelse i værnreglen er, at aktierne i moderselskabet ikke er optaget til handel på et reguleret marked eller en multilateral handelsfacilitet. Denne regel synes at være indført for at

spare datterselskabet for administrativt bøvnl ved at skulle styre den ultimative aktionærkreds ved udlodningen af udbyttet<sup>87</sup>. Betingelse 4 er kun opfyldt så længe, at det ikke er mellemholdingselskabet, som er det børsnoterede selskab. I figur 13 er vist 3 eksempler på hvor betingelsen enten er opfyldt, ikke er opfyldt eller er uafklaret.

**Figur 14**



<sup>87</sup> Mellemholdingselskabet – endnu et kompliceret regelsæt i dansk selskabsskatteret, SR-SKAT, side 271, skrevet af Anja Svendgaard Dalgas, Deloitte.

Figur 14 viser 3 eksempler på selskabsstruktur set i forhold til betingelse 4 i værnreglen<sup>88</sup>. Eksempel 1 viser et eksempel på hvor betingelse 4 i lov nr. 525 af 12. juni af 2009, som ændrer ABL § 4A, stk. 3 ikke er opfyldt. Eksempel 2 viser et eksempel på hvor betingelse 4 er opfyldt. Eksempel 3 viser et eksempel på hvor opfyldelsen af betingelse 4 i forhold til selskabsstrukturen er uløst.

Som det er vist i figur 14 er behandlingen af det børsnoterede mellemholdingselskab usikkert set i forhold til betingelse 4 i lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4A, stk. 3.

Det børsnoterede selskab MH2 i eksempel 3 opfylder ikke betingelse 4, hvor mod mellemholdingselskab MH1 i eksempel 2 gør. Spørgsmålet er, hvordan eksempel 3 skal behandles, hvad angår betingelse 4, når et af selskabsstrukturens mellemholdingselskaber er et børsnoteret selskab.

Betingelsen er ikke gældende for MH2 A/S i eksempel 3, men hvad får det af påvirkning for undersøgelsen af MH1 A/S? Dette spørgsmål må forventes at blive afklaret i en efterfølgende opsamlingspakke til lov nr. 525 af 12. juni 2009 eller via bindende svar fra SKAT. Det må dog forventes af en lovændring, at hvis selskabsaktionæren(erne) er børsnoteret skal holdingselskabet ikke undersøges i forhold til værnreglen, da det var skatteministerens intention at ramme de personlige aktionærer, som ved brug af et holdingselskab, kunne modtage skattefrit udbytte i deres holdingselskab.

#### **4.5 Delkonklusion**

Det kan ud fra det bindende svar SKM.2009.639.SR konkluderes, at når et moderselskab skal opfylde betingelserne i lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4A, stk. 3, nr. 3, skal aktionærernes direkte ejerandel i moderselskabet sammenholdes med den direkte ejerandel i moderselskabets datterselskab.

Det kan endvidere konkluderes, at de enkelte aktionærers ejerandel i moderselskab samt indirekte ejerandel i moderselskabets datterselskab er alt afgørende i forhold til klassifikationen af moderselskabet i forhold til lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL

---

<sup>88</sup> Mellemholdingselskabet – endnu et kompliceret regelsæt i dansk selskabsskatteret, SR-SKAT, side 271, skrevet af Anja Svendgaard Dalgas, Deloitte.



§ 4A, stk. 3 og heraf klassifikationen af moderselskabets selskabsaktionærers beholdning af aktier i moderselskabet.

Ved at en eller flere af moderselskabets store selskabsaktionærer blåstempler moderselskabet, opnår de mindre selskabsaktionærers beholdning af aktier i moderselskabet med min. 10 % af aktierne i moderselskabet også status som datterselskabsaktier.

Det er i forhold til betingelse 3 i ABL § 4A, stk. 3 usikkert, hvordan selskabsstrukturen skal undersøges. Umiddelbart lægger lovforarbejderne og SKAT via det bindende svar SKM2009.718.SR op til, at det nederste moderselskab skal undersøges i forhold til de øverste selskabsaktionærers indirekte ejerandel af moderselskabets datterselskab(er)s aktiekapital.

Hvis moderselskabet har flere datterselskaber, skal datterselskaberne undersøges i forhold til betingelse 3 i ABL § 4A, stk. 3, datterselskab for datterselskab.

Der gælder de samme regler for koncernselskaber jf. lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4B, stk. 2, som for datterselskaber i forhold til undersøgelsen som mellemholdingselskab jf. lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4A, stk. 3. Den eneste undtagelse er, at moderselskabet som ejer en andel af en række koncernselskabsaktier, ikke skal undersøges for betingelse 4. Denne forskel kan kun tolkes som en fejl, da der ikke findes noget grundlag for forskelsbehandling mellem behandlingen af datterselskabsaktier og koncernselskabsaktier. Fejlen må derfor være en forglemmelse ved udarbejdelsen af lovgivningen. Fejlen må forventes at blive rettet i en efterfølgende opsamlingspakke.

## **5 Praktiske problemstillinger**

I de følgende afsnit vil en række praktiske problemstillinger blive gennemgået i forhold til beholdningen af aktier i selskaberne, og i forhold til udlodningen af udbytte fra unoterede aktier.

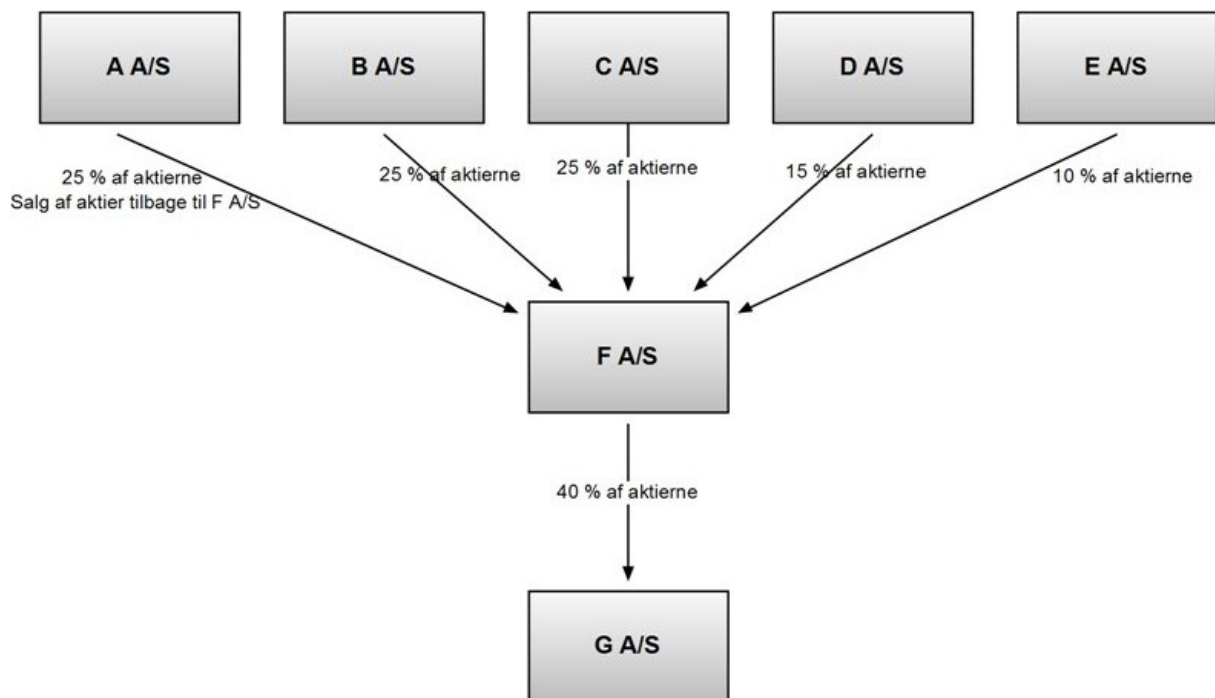
### **5.1 Praktiske problemstillinger ved statusskifte**

Der er flere praktiske problemstillinger omkring statusskifte ved lov nr. 525 af 12. juni 2009.

I det følgende vil et par af de vigtigste situationer blive beskrevet, som selskabsaktionærerne kan komme ud for efter indføringen af de nye bestemmelser i aktieavancebeskatningsloven for selskaber.

For det første vil klassifikationen af selskabernes beholdning af aktier i et bestemt selskab i løbet af indkomstårene fra 2010 afhænge af fordelingen af de resterende aktier i selskabet hos de øvrige aktionærer. Dette kan bedst beskrives med et eksempel, som er afbilledet på efterfølgende figur 15.

**Figur 15**



Figur 15 viser moderselskabet F A/S, som ejes af selskaberne A A/S, B A/S og C A/S med hver 25 % af aktierne, selskab D A/S med 15 % af aktierne og E A/S med 10 % af aktierne. Datterselskabet G A/S ejes med 40 % af aktiekapitalen af moderselskabet F A/S. Figur 15 har tilsvarende selskabsstruktur som tidligere viste figur 8. Eksemplet i figuren er et tænkt eksempel.

Hvis der sælges ud af beholdningen af aktier i selskab F A/S hos selskab A A/S tilbage til selskab F A/S, som i SKM2009.639.SR, og de tilbagekøbte aktier efterfølgende annulleres, vil ejerandelen i de resterende aktienæres beholdning af aktier i det pågældende selskab F A/S ændre sig. At andelen af egne aktier først annulleres efter en lang tidsperiode er uden betydning, da egne aktier ikke medregnes i moderselskabets selskabsaktionærer ejerandel af moderselskabet<sup>89</sup>.

Ved at moderselskab F A/S har tilbagekøbt 25 % af egne aktier fra selskab A A/S gør, at de resterende selskabsaktionærers ejerandel ændres fra 10 % - 25 % til 13 1/3 % - 33 1/3 %, hvorfor betingelse 3 i lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4A, stk. 3 stadig ikke er opfyldt.

---

<sup>89</sup> Jf. bemærkninger nr. 1 i bemærkninger til lovforslagets enkelte bestemmelser til L 202, vedtaget ved Lov nr. 525 af 12. juni 2009

Før selskab F A/S opkøbte egen aktier og efterfølgende annullerede de opkøbte aktier, var betingelse 3 i ABL § 4, stk. 3 ikke opfyldt. Efter at selskab F A/S opkøbte de 25 % egne aktier og efterfølgende annullerede dem er betingelse 3 i ABL § 4A, stk. 3 stadig ikke opfyldt, da selskaberne B A/S og C A/S begge kan modtage skattefrit udbytte og udgør mere end 50 % af aktiekapitalen i moderselskab F A/S. Hvis Selskab C A/S efter annulleringen af aktierne i selskab F A/S havde solgt 9 % af aktierne i selskab F A/S til selskab E A/S, ville selskab C A/S's ejerandel af selskab F A/S være på 24 1/3 %. Selskab C A/S ville derfor ved direkte ejerskab af selskab G A/S ikke kunne modtage skattefrit udbytte. Selskab E A/S ville efter købet eje 22 1/3 % af aktierne i selskab F A/S og ville stadig ikke kunne modtage skattefrit udbytte ved direkte ejerskab af selskab G A/S. Betingelse 3 ville herved være opfyldt.

Hvis ejerandelen i hvert af selskaberne A A/S – E A/S i figur 15 i stedet var 20 % af aktierne i selskab F A/S, ville de før salget af aktier fra selskab A A/S tilbage til selskab F A/S være porteføljeaktier. Efter at aktierne i selskab F A/S blev købt tilbage fra selskab A A/S, ville ejerandelen for de resterende selskabsaktionærer B A/S – E A/S ændre sig fra 20 % til 25 %. Da deres indirekte ejerandel i selskab G A/S ændres fra 8 % til 10 %, ændres også klassifikation af aktierne i selskab F A/S fra porteføljeaktier til datterselskabsaktier. Denne ændring af klassifikation forårsager en afståelsesbeskatning af beholdningen af aktier i selskab F A/S hos selskaberne B A/S – E A/S. Det er derfor vigtigt for selskabsaktionærerne til et mellemholdingselskab, hvor betingelserne 1,2 og 4 i øvrigt er opfyldte, at holde øje med, hvad dette selskab foretager af køb og salg af egne aktier, samt om der evt. er sket aktieannulleringer eller kapitalforhøjelser i løbet af ejertiden.

Hvis selskab A A/S i figur 15 i stedet for at sælge aktierne til F A/S valgte at sælge til to nye tilkomne selskabsaktionærer i lige store dele, hvilket gav dem en ejerandel hver på 12,5 %, ville de resterende selskaber ikke kunne overholde betingelse 3 i lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4A, stk. 3, da det kun er selskaberne B A/S og C A/S, som ved direkte ejerskab kan modtage skattefrit udbytte, og disse to selskaber ikke udgør mere end 50 % af aktierne i selskab F A/S. Selskaberne B A/S og C A/S ville dog forsat skulle klassificeres som datterselskabsaktier.

En anden praktisk problemstilling omkring statusskifte er klassifikationen af moderselskabet som værende et mellemholdingselskab jf. ABL. § 4A, stk. 3. Som det blev beskrevet i afsnit

4.2 samt omtalt ovenfor er den enkelte aktionærs ejerandel meget afgørende for de resterende aktionærs klassifikation af aktiebeholdningen i det enkelte selskab.

I afsnit 4.2 blev det bindende svar SKM2009.639.SR omtalt, og det blev slået fast, at ved undersøgelsen af betingelse 3 i ABL § 4 A, stk. 3 i en selskabsstruktur skulle de øverste selskabsaktionærs direkte og indirekte ejerandel i moderselskabets datterselskab tælles med.

Der er altså en praktisk mulighed for at blåstemple moderselskabet via direkte ejerskab af moderselskabet samt direkte ejerskab af det underliggende selskab. Hvis der ikke er direkte ejerskab af moderselskabets datterselskab eller koncernselskab, skal ejerskabet udelukkende betragtes via indirekte ejerskab. Denne praktiske betragtning vurderes ikke at have været meningen med reglen om de omvendte juletræer. Som tidligere beskrevet var det skatteministerens og dermed regeringens intention helt at undgå mulig spekulation i ejerstrukturen for derigennem at udnytte skattefrit udbytte op igennem selskaberne samt skattefri aktieavance i det pågældende selskab.

Den enkelte selskabsaktionær kan ved direkte ejerskab af aktier i det underliggende datterselskab eller koncernselskab til moderselskabet sikre blåstempling af moderselskabet og herved redde de resterende aktionærer, som ellers ikke ville kunne få skattefrit udbytte igennem moderselskabet ved deres indirekte ejerandel i datterselskabet eller koncernselskabet.

## **5.2 Praktiske overvejelser ved første opgørelse af porteføljeaktier**

Som omtalt i afsnit 3.4 "Porteføljeaktier", kan selskaberne vælge at lade beholdningen af unoterede porteføljeaktier beskattes efter det gamle beskatningsprincip før lov nr. 525 af 12. juni 2009, hvilket vil sige realisationsprincippet. Hvis realisationsprincippet vælges for beholdningen af unoterede porteføljeaktier, skal princippet vælges for hele beholdningen af unoterede porteføljeaktier, og princippet skal vælges fra første indkomstår fra indkomståret 2010, hvor selskabet har en beholdning af unoterede porteføljeaktier.

Hvis selskabet efter indkomståret 2010 en gang har valgt lagerprincippet for de unoterede porteføljeaktier, fanger bordet, og det er derfor ikke muligt senere at vælge

realisationsprincippet. Dette gør sig også gældende selvom, at selskabet i en årrække ikke har ejet unoterede porteføljeaktier.

Det er meget vigtigt, at selskabet tænker langsigtet, når det første gang fra indkomståret 2010 skal vælge beskatningsprincip for beholdningen af unoterede aktier. Hvis selskabet vælger lagerprincippet for beholdningen af unoterede porteføljeaktier, skal værdien opgøres primo og ultimo indkomståret, og den opgjorte avance skal medtages i den skattepligtige indkomst. Der er dog mulighed for at modregne en evt. avance i tab jf. prioritering af tabsrækkefølgen<sup>90</sup>. Værdiansættelsen af de unoterede porteføljeaktier kan som omtalt i afsnit 3.12 ”Nettotabskontoen” være en beregningsmæssig tung proces. Denne administrative byrde bør derfor tages med i overvejelserne ved valg af beskatningsprincip.

Modsat avancen kan et urealiseret tab på porteføljeaktier opgjort efter lagerprincippet, modregnes i anden skattepligtig indkomst uden om prioritetsrækkefølgen. Urealiserede tab vil herved udgøre en forbedring af likviditeten for selskabet i nedgangstider.

Det er derfor vigtigt for selskabet at vurdere, i hvilken retning de forventer værdien af beholdningerne af de unoterede porteføljeaktier går. En forventet aktieavance kan blive meget likviditetstung, da selskabsskatten skal afholdes løbende uden at selskabet har fået tilført tilsvarende likviditet fra udbytte eller ved aktiesalg. Selskabet kan derfor blive presset til at skulle afregne en beholdning af aktier, blot for at kunne afregne den skyldige selskabsskat.

Hvis selskabet forventer, at der i en årrække vil komme en kraftig stigning i aktieværdien, kan det derfor være klogt at vælge realisationsprincippet. En forventet aktieavance kunne skyldes, at fremtidige overskud skal bruges til finansiering og nyinvestering i driftsselskabet.

En anden overvejelse som selskabets bør tage med ved valg af beskatningsprincip fra indkomståret 2010 for de unoterede porteføljeaktier, er fordelene i opgørelsen af nettotabskontoen. Som omtalt i afsnit 3.4 skal der opgøres en separat nettotabskonto for beholdningen af unoterede aktier, hvis realisationsprincippet vælges. Denne nettotabskonto kan kun modregnes i gevinster fra realiserede unoterede porteføljeaktier. Til gengæld vil de

---

<sup>90</sup> Se afsnit 3.10 ”Prioritering af tab”

unoterede porteføljeaktier ved opgørelse efter realisationsprincippet ikke indgå i opgørelsen af nettotabskontoen for de lagerbeskattede noterede porteføljeaktier primo indkomståret 2010. Der kan derfor være en optimeringsfordel i, at selskabet vælger realisationsprincippet for de unoterede porteføljeaktier. Dette kan bedst forklares via følgende eksempler:

### Eksempel 1

Primo indkomståret 2010 har et selskab følgende beholdninger af porteføljeaktier:

|                       | Handelsværdi | Anskaffelsessum |
|-----------------------|--------------|-----------------|
| Selskab A – noterede  | 100          | 500             |
| Selskab B – unoterede | 300          | 100             |

Hvis selskabet i eksempel 1 vælger lagerprincippet for hele beholdningen af porteføljeaktier, bliver der opgjort en samlet nettotabskonto på 200<sup>91</sup>. Hvis selskabet i stedet valgte at opgøre de unoterede porteføljeaktier efter realisationsprincippet, skulle nettotabskontoen for de noterede porteføljeaktier opgøres til 400, og der ville ikke skulle medtages en nettotabskonto på de unoterede aktier, da disse havde en højere handelsværdi end den oprindelige anskaffelsessum.

### Eksempel 2

|                       | Handelsværdi | Anskaffelsessum |
|-----------------------|--------------|-----------------|
| Selskab A – noterede  | 300          | 100             |
| Selskab B – unoterede | 100          | 500             |

---

<sup>91</sup> FSR har via stillede opklarende spørgsmål til skatteministeriet pr. 9. november 2009, side 14 – 16, spurgt om opgørelsen af nettotabskonto jf. ABL § 43, stk. 3, skal opgøres på tilsvarende vis som vist i eksemplet. De overstående eksempler er lavet med inspiration i 2 af de 3 viste eksempler på side 15 i de opklarende spørgsmål. De opstillede eksempler er simple eksempler, og tager udgangspunkt i, at der ikke er modtaget skattefrit udbytte i indkomstårene 2007 – 2009 fra de opgjorte porteføljeaktier, og at der ikke er solgt øvrige porteføljeaktier fra og med 25. maj 2009 og i resten af indkomståret 2009.

Hvis selskabet i eksempel 2 vælger lagerprincippet for hele beholdningen af porteføljeaktier, bliver der opgjort en samlet nettotabskonto igen på 200, som i eksempel 1. Hvis selskabet i stedet valgte at opgøre de unoterede porteføljeaktier efter realisationsprincippet, skulle nettotabskontoen for de unoterede porteføljeaktier opgøres til 400, mens der ikke skulle medtages en nettotabskonto for de noterede porteføljeaktier. Som det ses af eksempel 2, kan det i forhold til opgørelsen af nettotabskontoen eller nettotabskontoerne godt svare sig for selskabet at benytte sig af muligheden for realisationsprincippet for de unoterede porteføljeaktier.

De to eksempler er meget simple, men illustrerer meget godt en vigtig del af de overvejelser, som selskaber med beholdninger af både unoterede og noterede porteføljeaktier bør fortage ved første indregning af de unoterede porteføljeaktier i indkomståret 2010.

Herudover har selskaberne haft en anden mulighed for optimering af tab til fremførelse på porteføljeaktier. Dette kan ligeledes bedst illustreres med et eksempel:

### Eksempel 3

Et selskab har bagud forskudt regnskabsår med start pr. 1. november og ejer inden indgangen i indkomståret 2010 en beholdning af noterede porteføljeaktier. Fra porteføljeaktierne er der, som i de to forrige eksempler, ikke modtaget skattefrit udbytte fra i indkomstårene 2007 – 2009, og beholdningen af aktierne har været den samme fra og med d. 25. maj 2009.

|                             | Handelsværdi | Anskaffelsessum |
|-----------------------------|--------------|-----------------|
| Selskab A – ejet over 3 år  | 300          | 100             |
| Selskab B – ejet under 3 år | 100          | 500             |

Hvis selskabet ikke foretager nogle handler med porteføljeaktierne inden indkomståret 2010, vil nettotabskontoen kunne opgøres til 200 primo indkomståret 2010. Hvis selskabet i stedet valgte at sælge porteføljeaktier i selskab B til 100, ville der komme et kilde-/artsbegrænset tab til fremførelse på 400. Det ville derfor være hensigtsmæssigt for selskabet at sælge aktierne i selskab B inden indkomståret 2010 for at kunne opnå et større tab til fremførelse frem for at beholde aktierne ind i indkomståret 2010. Hvis selskabet stadig ønsker ejerandelen i selskab



B, kan selskabet blot opkøbe den tilsvarende mængde aktier i selskab B på et senere tidspunkt<sup>92</sup>.

Alt i alt kan det konkluderes, at selskaber med porteføljeaktier klassificeret efter lov nr. 525 af 12. juni 2009, har og bør overveje nøje, hvordan beholdningen af porteføljeaktierne skal behandles op til og primo indkomståret 2010. Som det er vist i eksemplerne og omtalt i den øvrige tekst i dette afsnit, vil det i de fleste tilfælde være en fordel for selskabet at lade beholdningen af unoterede porteføljeaktier fra indkomståret 2010 blive beskattet efter realisationsprincippet.

### **5.3 Praktisk behandling af udloddet udbytte i kalenderåret 2009**

Som omtalt i afsnit 3.5 "Udbytte for porteføljeaktier" træder den nye beskatning af udbytte fra porteføljeaktier i kraft pr. 1. januar 2010. Det vil sige at udloddet udbytte, som er godkendt på selskabets generalforsamling fra og med d. 1. januar 2010, skal beskattes efter lov nr. 525 af 12. juni 2009. Til gengæld skal porteføljeaktierne som udgangspunkt beskattes efter lagerprincippet fra og med indkomst 2010<sup>93</sup>.

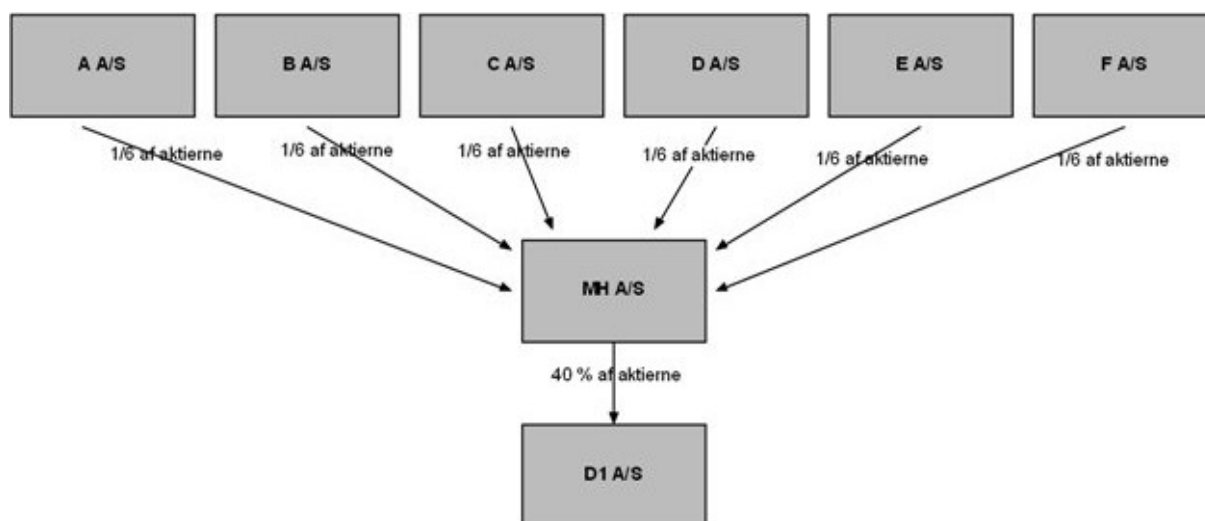
Denne forskel af ikrafttrædelsesdatoer for beskatningen af porteføljeaktier, hvad enten værdistigningen kommer fra aktieavance eller udbytte i 2009, giver en skæv beskatning for de selskaber, som har bagud forskudt regnskabsår. Dette kan bedst forklares med et eksempel vist i figur 16.

---

<sup>92</sup> SKAT ligger i ligningsvejledningens S.G.2.3.2 op til at der skal gå nogle dage fra at aktien er købt til at den bliver solgt igen for at SKAT acceptere handlen. Der er dog i SKM2009.374.SR, spørgsmål 1 blevet afgivet godkendelse til køb og senere salg efter 4 timer af udloddende investeringsbeviser, da der er sket en del kurssvingninger. Dette krav må også i praksis gælde for børsnoterede aktier, da de handles hvert sekund og derfor i løbet af 4 timer må være udsat for en del kurssvingninger.

<sup>93</sup> Se i øvrigt eksemplet om nedsættelsen af den skattemæssige anskaffelsessum med modtaget skattefrit udbytte i afsnit 3.4 "Porteføljeaktier".

**Figur 16**



Figur 16 viser moderselskabet MH A/S, som ejes af selskaberne A A/S – F A/S med hver 1/6 af aktierne. Datterselskabet D1 A/S ejes med 40 % af aktiekapitalen af moderselskabet MH A/S. Eksemplet i figuren er et tænkt eksempel.

Selskabet A A/S har regnskabsperiode fra d. 1. juli 2009 til d. 30. juni 2010, og selskabet ejer 1/6 af aktierne i holdingselskabet MH A/S, som efter lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL 4A, stk. 3, nr. 3 klassificeret som porteføljeaktier.

Det underliggende driftsselskab D1 A/S udlodder i december 2009 1 mio. kr. til holdingselskabet MH A/S.

Af de 40 % af det udloddede udbytte på 1 mio. kr. skal driftsselskabet D1 A/S som udgangspunkt afholde kildeskat, da alle de overstående selskaber over holdingselskab MH A/S er porteføljeaktionærer<sup>94</sup>. Der skal dog ikke afholdes kildeskat her, da udbyttet udloddes før ikrafttrædelsen af ABL § 22, stk. 5 i lov nr. 525 af 12. juni 2009, hvorfor udbyttet skal beskattes efter de gamle regler. Disse regler gør, at udloddet udbytte fra aktier ejet med min. 10 % er skattefrit. Der skal altså ikke betales kildeskat af udbyttet fra driftsselskabet, selvom at aktierne i selskabet er klassificeret som porteføljeaktier. § 22, stk. 9, nr. 2 i lov nr. 525 af 12. juni 2009 er ikke gældende, da selskabet ejede porteføljeaktier i starten af indkomståret 2010.

---

<sup>94</sup> Se afsnit 6.1 skattekonskvensen af værnsreglen.

Hvorfor skatteministeren har valgt denne forskel på ikrafttrædelsesdatoen for beskatningen af porteføljeaktier i lov nr. 525 af 12. juni 2009, må antages at være en praktisk løsning i forbindelse med overgangen til den nye beskatning af aktierne. Hvorfor skulle skatteministeren ellers give selskaberne mulighed for at udlodde skattefrit udbytte op i overliggende holdingselskaber indtil nytår 2009, som efter nytår 2009 skal afholdes med kildeskat, da aktierne i holdingselskabet jf. lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL §§ 4A, stk. 3 og 4B, stk. 2 bliver klassificeret som porteføljeaktier? Alle smuthuller til afvikling af aktier ejet over 3 år før ikrafttrædelsen af lov nr. 525 af 12. juni 2009 var ellers afdækket. Det må derfor antages at være en fejl, at selskaberne dermed får muligheden for at udlodde skattefrit udbytte af de frie reserver i driftsselskabet op igennem selskabsstrukturen inden nytåret 2009.

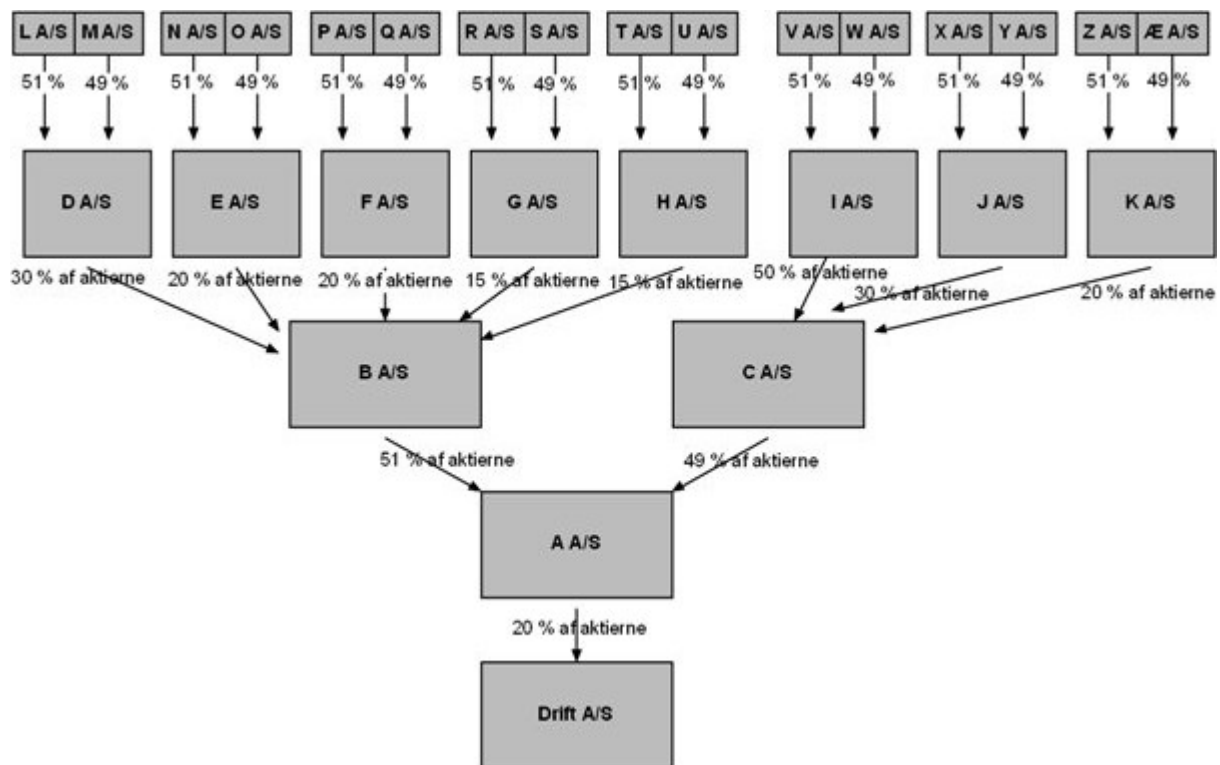
#### **5.4 Skal undersøgelsen for mellemholdingselskaber starte fra toppen eller bunden?**

Det er i betænkningerne helt klart, at skatteministeren ikke ønsker de omvendte juletræer. Det er dog via de udarbejdede svar i diverse bilag til L 202 ikke klarlagt, hvor i det omvendte juletræ man skal starte med at undersøge selskaberne for betingelserne i lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4 A, stk. 3. Skal man starte fra toppen eller fra bunden? Begge giver stadig mulighed for omvendte juletræer, hvor der kan udloddes skattefrit udbytte op igennem selskabsstrukturen.

Konsekvensen ved at starte fra bunden vil kunne udarbejde sig i et nyt omvendt juletræ, som er vist i figur 17.

Betingelse 3 starter i figur 17 med udgangspunkt i de øverste selskabsaktionærers indirekte og direkte ejerandele i det nederste (bunden) moderselskabets datterselskab eller koncernselskab. De øverste selskabsaktionærer er selskaberne B A/S og C A/S, da betingelse 3 ikke er opfyldt i de to selskaber, da mere end 50 % af deres aktionærer ikke er et selskab jf. ”selskabsskattelovens § 1 eller § 2, stk. 1, litra a” i betingelse 3.

**Figur 17**



Figur 17 viser, hvordan selskabsstrukturen kunne se ud, hvis betingelse 3 i lov nr. 525 af 12. juni 2009, ABL § 4A, stk. 3 ikke var opfyldt ved at starte fra bunden. Det er sat som forudsætning, at alle betingelser på nær betingelse 3 i lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4A, stk. 3 er opfyldte. Eksemplet i figuren er et tænkt eksempel.

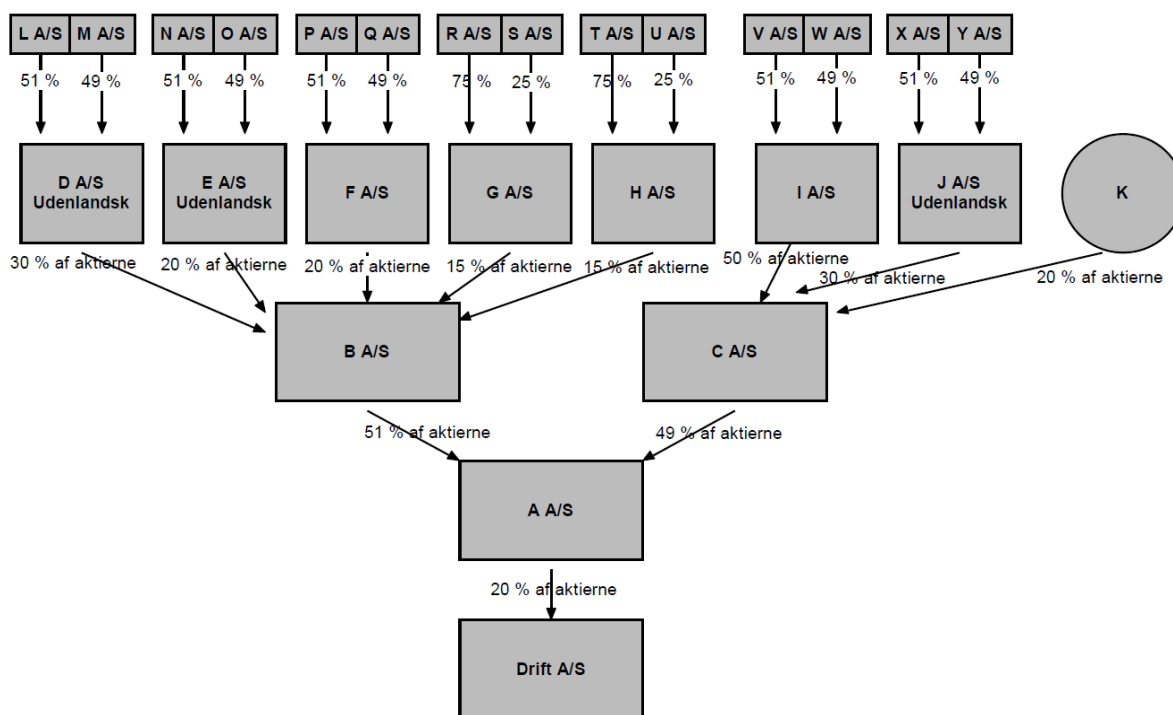
Figur 17 viser helt klart, at det er muligt at omgå betingelse 3 i ABL § 4A, stk. 3 ved at sikre, at mere end 50 % af aktiekapitalen i det underliggende moderselskab er ejet af selskaber, som kan modtage skattefrit udbytte ved direkte ejerskab i moderselskabets datterselskab. Selskaberne A A/S – Æ A/S er alle datterselskaber eller koncernselskaber, da alle moderselskaberne bliver blåstemplet grundet mulighed for omgåelse af betingelse 3 via ejerskab i udenlandske selskaber med fast driftssted i udlandet og personlige aktionærer.

Hvis aktionærerne D A/S, E A/S, J A/S og K A/S i figur 17 var danske selskaber, ville betingelse 3 blive opfyldt for selskaberne A A/S, B A/S og C A/S, da de øverste selskabsaktionærer ikke ville kunne modtage skattefrit udbytte ved direkte ejerskab.

Moderselskaberne over selskaberne B A/S og C A/S vil kunne blive blåstemplet, men det er uden betydning, da udbyttet fra Drift A/S under alle betingelser skal afholdes med kildeskat. Hvis betingelse 2 i lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL §§ 4A, stk. 3 og 4B, stk. 2 i selskaberne B A/S og C A/S ikke var opfyldt, ville det betyde, at de øverste selskaber igen bliver selskaberne B A/S og C A/S, og derfor kan skattefrit udbytte udloddes op igennem selskabsstrukturen.

Hvis undersøgelsen i stedet startede fra toppen, og alle betingelser ud over betingelse 3 i lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4A, stk. 3 var opfyldte, kunne det stadig via brug af direkte ejerskab i det underliggende selskab undgås, at betingelse 3 i værnsreglen blev opfyldt. Dette er vist via figur 18.

**Figur 18**



Figur 18 viser, hvordan selskabsstrukturen kunne se ud, hvis betingelse 3 i lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4A, stk. 3 ikke var opfyldt ved at starte fra toppen. Det er sat som forudsætning, at alle betingelser på nær betingelse 3 i lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4A, stk. 3 er opfyldte. K er en fysiske personer. Eksemplet i figuren er et tænkt eksempel.

Betingelse 3 i værnsreglen er, at mere end 50 % af aktiekapitalen i moderselskabet direkte eller indirekte ejes af selskaber omfattet af selskabsskattelovens § 1 eller § 2, stk. 1, litra a, der ikke ville kunne modtage skattefrie udbytter ved direkte ejerskab af aktierne i det enkelte datterselskab.

Da selskaberne D A/S og E A/S begge er udenlandske selskaber og de tilsammen ejer min. 50 % af aktierne i selskab B A/S er betingelse 3 ikke opfyldt for selskaberne over selskab B A/S. Kravet i betingelse 3 var at mere end 50 % af aktiekapitalen skulle ejes af selskaber, som var omfattet af selskabsskattelovens § 1 eller 2, stk. 1. Litra a, hvilke selskaberne D A/S og E A/S ikke er, da de er udenlandske. De resterende selskaber F A/S – H A/S ejer ikke mere end 50 % af aktierne. Derfor skal undersøgelse starte fra selskab B A/S.

Da selskabet J A/S er udenlandsk og K er en fysisk person opfylder aktionærerne over selskab C A/S ikke betingelse 3, hvorfor selskab C A/S skal undersøges i forhold til betingelse 3.

De øverste selskabsaktionærer bliver derfor selskaberne B A/S og C A/S.

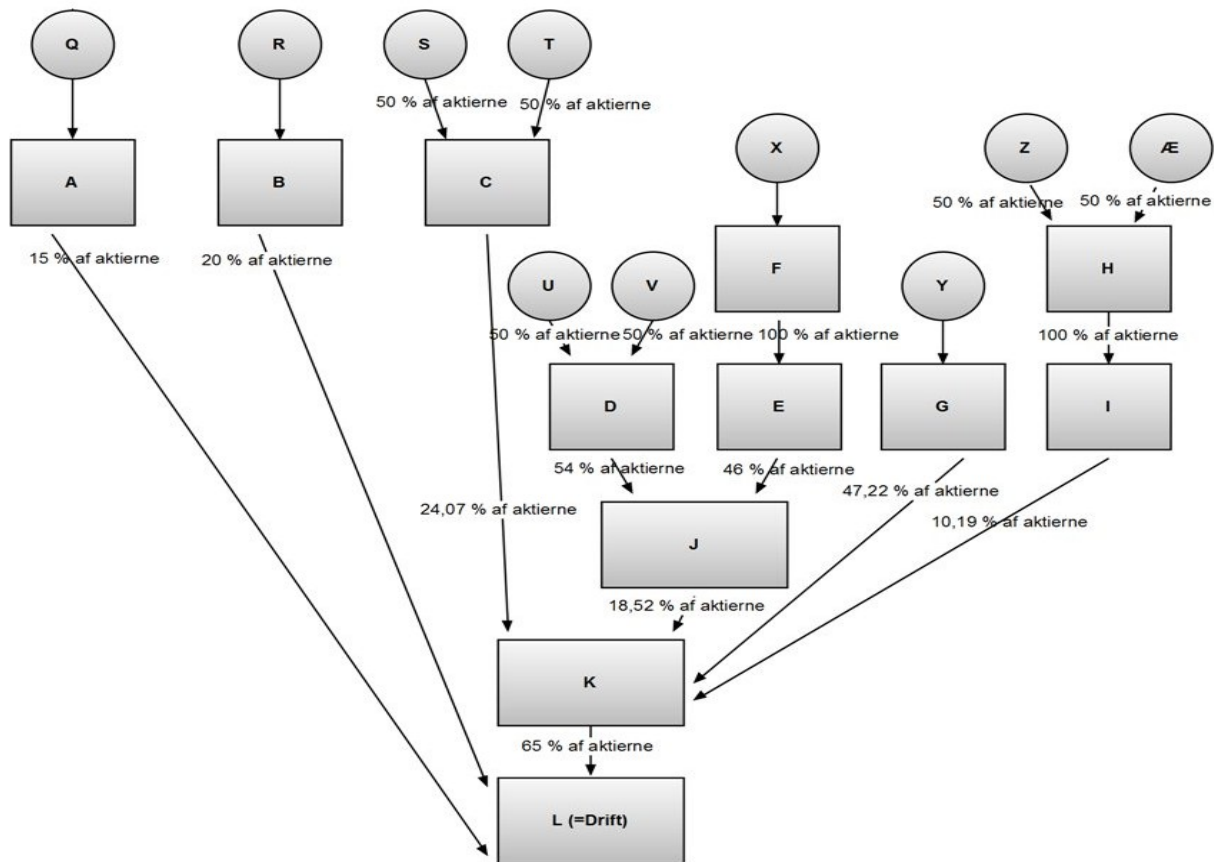
Selskab B A/S ejer mere end 50 % af aktierne i selskab og kan vil ved direkte ejerskab i selskab Drift A/S kunne modtage skattefrit udbytte fra selskab Drift A/S. Betingelse 3 er derfor heller ikke gældende for selskab A A/S og det blåstemples hermed sammen med resten af de øverste selskaber.

Herved er lavet en selskabskonstruktion, som ligner et juletræ, men som kommer uden om værnsreglen mod omvendte juletræer blot ved at lave en ejerstruktur, som formår at undgå opfyldelse af betingelse 3 i lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL §§ 4A, stk. 3 og 4B, stk. 2.

Det er altså muligt ved brugen af udenlandske selskabsaktionærer samt fysiske personer at omgå betingelse 3 i værnsreglen.

Som det vil blive beskrevet i det følgende er det også muligt at omgå betingelse 3 i værnsreglen ved brug af direkte ejerskab.

**Figur 19**



Figur 19 viser selskabsstrukturen i spørgsmålet til SKM pr. 9. juni 2009<sup>95</sup>. Aktieandelen mellem de fysiske personer og selskaberne er 100 % hvor intet tal fremgår. Betingelserne i lov nr. 525 af 12. juni 2009, ABL § 4A, stk. 3, nr. 1, 2 og 4 er opfyldte.

I forbindelse med et brev til skatteministeriet pr. 9. juni 2009 spurgte en skatterevisor fra et revisionselskab om, hvordan værnsreglen skulle forstås<sup>96</sup>. Figur 19 viser selskabsstrukturen til dette spørgsmål.

SKM valgte ud fra specifikationerne i spørgsmålet at svare, at værnsreglen i den beskrevne selskabsstruktur ikke skulle benyttes, og at det var korrekt, at bedømmelsen skulle foretages led for led.

Der blev derfor ikke svaret direkte på spørgsmålet. Der blev svaret på, om værnsreglen skulle benyttes i den givne situation, men ikke hvordan den skulle bruges, når de enkelte moderselskaber skulle undersøges i forhold til betingelse 3.

<sup>95</sup> Spørgsmål til SKM pr. 9. juni 2009 – se bilag 1 bagest i afhandlingen

<sup>96</sup> Spørgsmål til SKM pr. 9. juni 2009 – se bilag 1 bagest i afhandlingen

Skatterevisoren gennemgik i spørgsmålet til skatteministeriet selskabsstrukturen neden fra og opad. Selskab K blev blåstemplet, fordi det var ejet af selskaberne C og G med henholdsvis 24,07 % og 47,22 %, og fordi de begge kunne modtage skattefrit udbytte ved direkte ejerskab i selskab C. Derfor skulle der ikke indeholdes kildeskat ved udlodning af udbytte fra selskab L til selskaberne A, B, C, I (H) og G.

Hvad angik selskab J, kunne også denne blåstemples, da D's ejerandel i selskabet var 54 % og selskab D ved direkte ejerskab i selskab K kunne modtage skattefrit udbytte. Udbyttet fra selskab K til selskab J og videre til selskab D og E kunne derfor udloddes uden indeholdelse af kildeskat.

Betingelse 3 i værnsreglen ville ved start fra toppen heller ikke være opfyldt. Begrundelsen er, at selskaberne C og G begge ved indirekte ejerskab kan modtage skattefrit udbytte. Til sammen udgav de 71,29 % af aktierne i selskab K, hvorfor den kan blåstemples.

Henvendelsen til SKM pr. 9. juni 2009 gav altså ikke afklaring på, om undersøgelsen skulle starte fra toppen eller bunden.

Om undersøgelsen skal starte fra toppen eller bunden vil enten blive svaret på via en opsamlingspakke til loven eller via bindende svar fra SKAT. Hvad der kan læses ud fra lovforarbejderne og herigennem skatteministerens holdning til værnsreglen, må værnsreglen i forhold til betingelse 3 skulle starte fra toppen. Det er skatteministerens helt klare holdning, at den nuværende meget brugte selskabsstruktur med mulighed for udlodning af skattefrit udbytte skal fjernes, da det er en form for kapitalanbringelse og da det efter ikrafttrædelsen af lov nr. 525 af 12. juni 2009 ikke skal være muligt at udlodde skattefrit udbytte på samme måde som før. Ellers ville det forholdsvis enkelt med udgangspunkt i figur 17, kunne konstrueres et omvendt juletræ hvor det er muligt, at udlodde skattefrit udbytte op igennem selskabsstrukturen.

## **5.5 Delkonklusion**

Som det blev slået fast i afsnittet om statusskifte, er det meget vigtigt for den enkelte selskabsaktionær i et holdingselskab, hvordan ejerandelene er placeret hos de resterende selskabsaktionærer i holdingselskabet. Ejerandelenes placering hos selskabsaktionærerne har stor betydning for, hvordan aktiebeholdningen af aktierne i holdingselskabet skal klassificeres



hos den enkelte selskabsaktionær. Det blev ligeledes slået fast, at undersøgelsen af holdingselskabet i forhold til betingelserne i lov nr. 525 af 12. juni, som ændrer ABL §§ 4A, stk. 3 og 4B, stk. 2, skulle indeholde selskabsaktionærernes direkte og indirekte ejerandel i holdingselskabets datterselskab eller koncernselskab.

Hvor i selskabsstrukturen man starter i forhold til betingelse 3 i lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4A, stk. 3 er som nævnt ikke klarlagt. Hvad enten undersøgelsen starter i bunden eller toppen, vil det kunne konstrueres en selskabsstruktur formet som et omvendt juletræ, hvori betingelse 3 ikke vil være opfyldt i moderselskaberne.

Skatteministeriet har derfor ved vedtagelsen af L 202 til lov nr. 525 af 12. juni 2009 ikke løst deres problemstilling omkring skattefrit udbytte op igennem selskaberne, som de ser som skattemæssigt konstrueret i forbindelse med kapitalanbringelse.

Hvad angår beskatningen af udbytte fra porteføljeaktier, giver ikrafttrædelsestidspunktet i lov nr. 525 af 12. juni 2009 en skævvridning i forhold til ikrafttrædelsestidspunktet for beskatning af aktieavancen på porteføljeaktier. Denne skævvridning har op til nytåret 2009 givet selskaberne med bagud forskudt regnskabsår mulighed for at udlodde skattefrit udbytte, som ellers ville blive beskattet efter nytår 2009.

Med hensyn til valg af beskatningsprincip for de unoterede porteføljeaktier fra indkomståret 2010 er det derfor meget vigtigt, at selskaberne overvejer konsekvenserne af valget på kort og lang sigt. Hvis der en gang vælges lagerprincippet for de unoterede porteføljeaktier, fanger bordet, og det vil ikke på et senere tidspunkt kunne ændres princip til realisationsprincippet. Som det er blevet beskrevet og vist i afsnit 5.2, vil det også i de fleste tilfælde være til fordel for selskabet at vælge realisationsprincippet - både af hensyn til nettotabskontoen eller nettotabskontoerne og af hensyn til det fremtidige likviditetsbehov til afregningen af selskabsskatten.

## **6 Administrationen af aktiebeholdningen i selskaberne**

For at kompensere for ekstra beskatning af selskabernes beskatning af beholdningen af porteføljeaktier, var det skatteministerens intention at lette selskabernes administrative byrde ved den skattemæssige opgørelse af aktierne. I de følgende afsnit vil det blive gennemgået, om administrationen af beholdningen af aktierne efter indførelsen af lov nr. 525 af 12. juni 2009 vil medføre en administrativ lettelse for selskaberne.

### **6.1 Klassifikationen af aktier i praksis**

Efter lov nr. 525 af 12. juni 2009 skal selskaber med beholdninger af aktier i andre selskaber behandle beholdningen på en anderledes måde end hidtil. Før skulle selskaberne blot holde styr på anskaffelsestidspunktet for at kunne planlægge, hvornår de skulle sælge aktierne for at opnå en skattefri avance.

Efter den nye lovgivning skal selskabet i praksis hele tiden holde øje med hvilke ændringer, som sker i det pågældende aktieselskab, samt hvordan de andre selskabsaktionærer behandler deres beholdning af aktier i det pågældende aktieselskab. Administrationsbyrden ved selskabets opmærksomhed overfor de øvrige selskabsaktionærer gælder ikke for aktier i børsnoterede aktieselskaber, men nærmere kun for aktier i unoterede aktieselskaber. Den enkelte selskabsaktionær med aktier i et børsnoteret aktieselskab, skal dog stadig holde øje med administrationen i det pågældende aktieselskab. Hvis det børsnoterede aktieselskab vælger at foretage en omstrukturering eller opkøber egne aktier, kan det få en konsekvens for klassifikationen af aktierne i det børsnoterede aktieselskab hos selskabet<sup>97</sup>.

Som omtalt i afsnit 5.1, ”Praktiske problemstillinger ved statusskifte” kan der være meget vigtigt for de enkelte selskabsaktionærer at vide, hvad de øvrige selskabsaktionærer foretager sig af handler.

Som omtalt kan det faktum, at en selskabsaktionær, hvis ejerandel i et mellemholdingselskab har blåstemplet denne, vælger at sælge en del af aktierne til anden ekstern part, føre til

---

<sup>97</sup> FSR har via de supplerende spørgsmål til skatteministeriet pr. 9. november 2009, spørgsmål 5, spurgt efter om behandlingen af egne aktier i et holdingselskab i forbindelse med opgørelsen af selskabsaktionærernes ejerforhold i forhold til værnsreglen i ABL §§ 4A, stk. 3 og 4B, stk. 2 ikke også skulle gælde i andre situationer

ændring af klassifikation af aktierne i mellemholdingselskabet hos de øvrige selskabsaktionærer.

I praksis kunne problemet med tydeliggørelsen af handlen med de unoterede aktier løses ved oprettelse af et register, hvor selskaberne ved salg af unoterede aktier skulle indsende oplysninger til registret, for derved at tydeliggøre over for de øvrige selskabsaktionærer deres klassifikation af aktier i selskabet gennem hele indkomståret. På den anden side bør et sådan register undgås, da årsagen til ejerforhold i unoterede aktieselskaber i praksis er begrundet i andet end blot en investering. Ejerskab af unoterede aktier er for det meste opstået i forbindelse med et eller andet interesseforhold mellem selskabsaktionæren og det pågældende aktieselskab.

Som udgangspunkt må det derfor konkluderes, at selskabernes administrative byrde i klassifikationen af aktierne i løbet af indkomstårene må være minimalt, da aktierne i unoterede aktieselskaber normalt ikke ofte skifter ejerskab uden at de øvrige selskabsaktionærer er opmærksomme om det.

## **6.2 Skattekonskvensen af værnsreglen**

Som omtalt i afsnit 4 betyder værnsreglen i lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL §§ 4A, stk. 3 og 4B, stk. 2, at moderselskabet til en eller flere datterselskaber eller koncernselskaber skal anses som transparent, hvis betingelser i værnsreglen er opfyldte. Det betyder for moderselskabets selskabsaktionærer, at deres indirekte ejerskab i de pågældende datterselskaber eller koncernselskaber skal betragtes som direkte ej.

Ifølge lovforarbejderne synes gevinst og tab på aktierne i det underliggende datterselskab eller koncernselskab at skulle opgøres efter moderselskabets eller mellemholdingselskabets anskaffelsessum for aktierne. Anskaffelsestidspunktet er ligeledes den dato, som moderselskabet har anskaffet aktierne i datterselskaberne eller koncernselskaberne.

Hvis datterselskabet eller koncernselskab til et moderselskab udlover udbytte, og hvis betingelserne i lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL §§ 4A, stk. 3, nr. 1-4 og 4B, stk. 2 ellers er opfyldt, skal der afholdes kildeskat for de øverste selskabsaktionærer. Det er moderselskabets datterselskab eller koncernselskab, som har pligten til at indeholde og

afholde kildeskatten ved udlodningen, da selskaber kun kan udlodde skattefrit udbytte, hvis selskabet positivt har påvist, at der udelukkende udloddes til klassificerede datterselskaber eller koncernselskaber<sup>98</sup>. Dvs. at det i det underliggende datterselskab eller koncernselskab er overlagt en administrationsmæssig forpligtigelse til i forbindelse med udlodning af udbytte at undersøge hvem af de øverste selskaber i selskabsstrukturen har porteføljeaktier, og hvem datterselskabsaktier eller koncernselskabsaktier. Det kan i praksis betyde, at hvis det nederste datterselskab eller koncernselskab ikke kan holde styr på klassifikationen af de øverste selskabers beholdning af aktier i det pågældende selskab, er selskabet i forbindelse med udlodningen af udbytte tvunget til at afholde kildeskat af hele udbyttet. Ellers vil der kunne komme et efterfølgende krav fra skattemyndighederne om at afholde den manglende kildeskat. Det er herefter op til de datterselskaber eller koncernselskaber, som skulle have modtaget udbyttet skattefrit, om at søge kildeskatten tilbage i forbindelse med en videre udlodning af udbyttet fra moderselskabet.

Den efterfølgende figur 20 viser en selskabskonstruktion, hvor en del af selskabsaktionærerne skal anses som værende direkte ejer af datterselskabet G A/S til moderselskabet MH A/S. Da betingelserne i værnsreglen i lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4A, stk. 3 er opfyldt, skal ejerandelene i selskaberne B A/S, C A/S og D A/S i selskab G A/S anses som ejet direkte som porteføljeaktier.

Når ikke alle selskaber kan modtage skattefrit udbytte, skal udbytteskatten afholdes hos de enkelte selskabsaktionærer, men selve betalingen skal afholdes af det udloddende selskab<sup>99</sup>. Udbytteandelen til selskaberne B A/S, C A/S og E A/S skal derfor indeholdes med kildeskat (25 %) af selskab G A/S<sup>100</sup>.

Den del af aktierne i selskab A A/S som blev anset som ejet direkte via MH A/S, skal ikke indeholdes med kildeskat, da de overholder 10 % kravet ved direkte ejerskab. De sidste 10 % i selskab A S/S som er direkte ejet i selskab G A/S, skal klassificeres som datterselskabsaktier, og udbyttet hertil skal ligeledes ikke afholdes med kildeskat.

Aktierne i MH A/S hos den sidste aktionær P1, som er en fysisk person, skal ikke anses som ejet direkte i selskab G A/S, hvorfor den sidste del af udbyttet til MH A/S skal udloddes uden

---

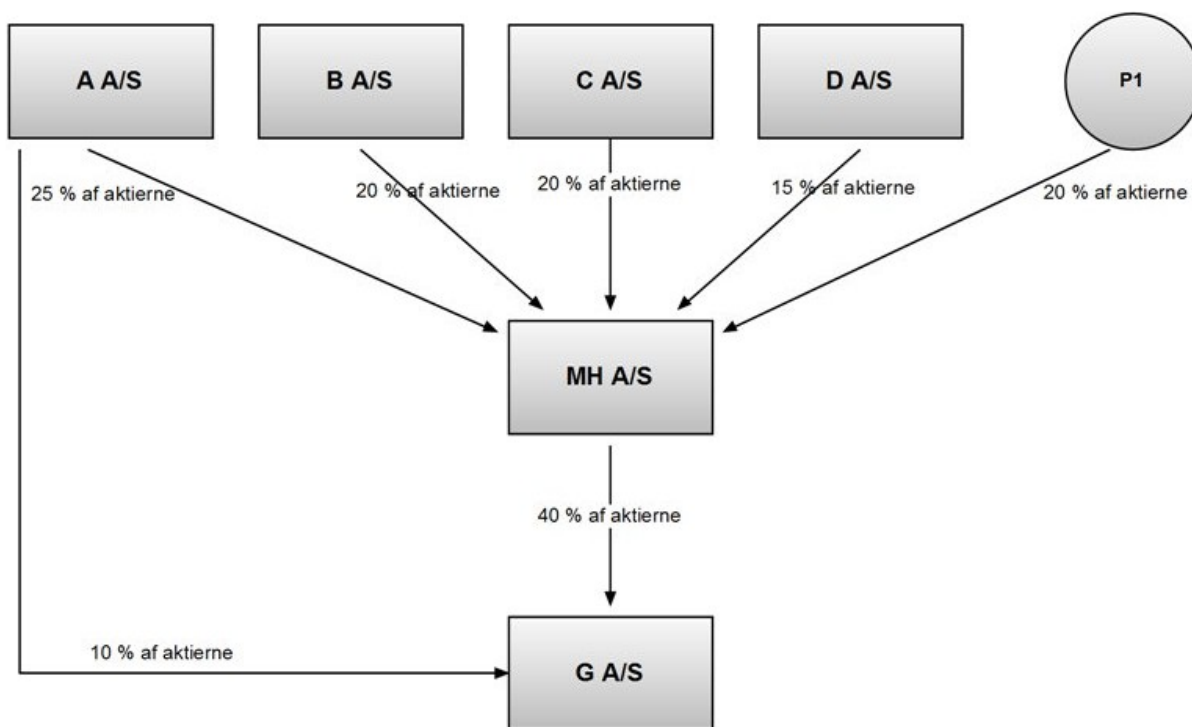
<sup>98</sup> L 202, bilag 41, side 19

<sup>99</sup> L 202, bilag 39, side 5

<sup>100</sup> kildeskattelovens § 65, stk. 7

afholdelse af kildeskat<sup>101</sup>. Der skal først afholdes kildeskat af udbyttet til P1, når det udloddes videre fra MH A/S.

**Figur 20**



Figur 20 viser en selskabsstruktur hvor alle betingelser i Lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4A, stk. 3 er opfyldte<sup>102</sup>.

Hvis udbyttet fra G A/S til MH A/S blev udloddet direkte videre til MH A/S's selskabsaktionærer, ville udbyttet ikke yderligere skulle beskattes. Udbyttet fra MH A/S til den fysiske person P1 skal dog afholdes med udbytteskat.

Hvis mellemholdingselskabet MH A/S ikke valgte at videreudlodde udbyttet, ville det ikke have nogen forskel på udbyttebeskatningen set i forhold til udlodningen af udbyttet fra G A/S til MH A/S.

Hvis det modtagende udbytte fra selskab G A/S i selskab MH A/S bliver videreudloddet, skal det deles på traditionel vis ud fra mellemholdingselskabets aktionærers ejerandel i MH A/S.

<sup>101</sup> L 202, bilag 41, side 19

<sup>102</sup> Figur 17 er et forfatterens eget eksempel

Det vil sige, at P1 og A A/S modtager en mindre del af udbyttet fra G A/S, da deres andel er påvirket af den allerede indeholdte kildeskat for udbyttet til selskaberne B A/S, C A/S og D A/S<sup>103</sup>.

Dette kan også forklares med udgangspunkt i udlodningen af udbytte fra selskab G A/S i figur 20 på 1 mio. kr. brutto til MH A/S<sup>104</sup>. Brutto vil det sige, at G A/S's resterende aktionærer har fået deres del af udbyttet, og de 1 mio. kr. derfor udelukkende er MH A/S's andel. G A/S har altså udloddet 2,5 mio. kr. i alt til dens aktionærer.

Den del af udbyttet som skal henregnes til selskaberne B A/S, C A/S og D A/S bliver 55 % (20%+20%+15%) af 1 mio. kr., hvilket giver 550 t.kr. Kildeskatten heraf bliver 137,5 t.kr. Det udbytte som bliver udloddet op til MH A/S, bliver derfor 862.500 kr. efter afholdelsen af kildeskat.

Hvis MH A/S vælger at videre udlodde dette, skal MH A/S's aktionærer dele de 862.500 kr. ud fra deres ejerandele i selskab MH A/S.

Selskaberne B A/S og C A/S får hver 172.500 kr. Selskab D A/S får 129.375 kr., og personaktionæren P1 får 124.200 kr., efter at der er afholdt 28 % i udbytteskat.

Selskab A A/S får 215.625 kr., udover udbyttet via det direkte ejerskab i G A/S. For de tilsvarende 10 % som er direkte ejet i G A/S har G A/S modtaget 250.000 kr. Hvis selskab A A/S ejede de indirekte ejede aktier i selskab D A/S direkte i selskabet, ville udbyttet for disse ligeledes have været 250.000 kr. frem for 215.625 kr.

Selskab A A/S har altså sammen med personaktionæren mistet den del af udbyttet, som i selskab G A/S er indeholdt kildeskat for selskaberne B A/S, C A/S og D A/S. I praksis kunne dette sidestilles med en gave til selskaberne B A/S, C A/S og D A/S fra A A/S og P1, men der fremgår ingen steder i lovforarbejderne, om at dette skulle behandles således<sup>105</sup>. Der forefindes heller ikke nogen hensigt med at ville give en gave ved den ufrivillige indeholdelse af kildeskat af udbyttet.

---

<sup>103</sup> Skatteministerens svar på FSR's eksempel på side 18-19 i L 202, bilag 41 indeholder ikke aktionærer, som er fysiske personer. Der er endvidere ikke fundet nogen steder i forarbejderne at videreudlodningen af udbytte til mellemholdingselskabets aktionærer skal fordeles på samme måde, hvad enten disse aktionærer er delvis fysiske personer eller udelukkende selskabsaktionærer. Det må derfor antages, at fordelingen af udbyttet fra MH A/S er den samme, hvad enten der kun er tale om delvis eller udelukkende selskabsaktionærer.

<sup>104</sup> Beregningen er inspireret af eksemplet i "Mellemholdingselskabet – endnu et kompliceret regelsæt i dansk selskabsskatteret, SR-SKAT, side 276.

<sup>105</sup> Mellemholdingselskabet – endnu et kompliceret regelsæt i dansk selskabsskatteret, SR-SKAT, side 276 og L 202, bilag 41

At mellemholdingselskabet skal holde styr på udbyttet, og hvordan det efterfølgende skal udloddes, vil i praksis give en ekstra administrativ byrde. Hvis det modtagende udbytte kun modtages fra et underliggende driftsselskab, og udbyttet direkte videreudloddet til de overliggende aktionærer, vil det som sådan ikke give nogen administrativ byrde ud over det allerede beskrevne. Byrden kommer ved modtagning af udbytte fra en eller flere driftsselskaber, hvor en del eller intet udloddes videre. Mellemholdingselskabet skal som beskrevet i teksten til figur 20 ikke afholde kildeskat for udbytte, som er modtaget fra et datterselskab, der allerede har afholdt kildeskat. Mellemholdingselskabet skal dog afholde kildeskat af udbytte fra et datterselskab, som ikke er forpligtet til at afholde kildeskat jf. Lov nr. 525 af 12. juni 2009 samt udbytte fra egen ejet optjent overskud. Dette betyder, at mellemholdingselskabet skal holde regnskab på, hvor det videre udloddende udbytte kommer fra og hvordan det efterfølgende skal beskattes. FSR har i forbindelse med brevet med supplerende spørgsmål til lov nr. 525 af 12. juni 2009 til skatteministeriet af 9. november 2009 spurgt efter dokumentationskravet til denne beskatningssaldo samt behandlingen af denne saldo i forbindelse med indberetningen af selvangivelsen. Det er ikke særlig hensigtsmæssigt, at der ingen steder i lovforarbejderne fremgår lovkrav til behandlingen af denne / disse beskatningssaldo / -saldi. Det forventes at dette vil blive taget op i forbindelse med en efterfølgende opsamling til loven.

Hvis datterselskabet D A/S er hjemmehørende i udlandet, kan de danske selskabsaktionærer få kreditlempelse for udenlandsk betalt skat, uanset om den betalte kildeskat vedrører udbytte til mellemholdingselskabet og ikke indirekte til den enkelte selskabsaktionær<sup>106</sup>.

Hvis selskab MH A/S vælger ikke at videreudlodde udbyttet fra selskab D A/S, anses det ikke som skattepligtigt tilskud<sup>107</sup>.

Som det blev omtalt i afsnittet om udbyttebeskatning fra porteføljeaktier, er det vigtigt for selskabet at sikre en tilpas udlodning af udbytte for at sikre, at der ikke skal afholdes unødigt udbytteskat ved udlodning efter d. 1. januar 2010. Ud fra eksemplet i figur 20 kan ses, at udbytteskatten uanset om udbyttet videreudloddet fra MH A/S eller ej, afholdes med

---

<sup>106</sup> Mellemholdingselskabet – endnu et kompliceret regelsæt i dansk selskabsskatteret, SR-SKAT, side 275 og L 202, bilag 57, side 275 samt L 202, bilag 41, side 9

<sup>107</sup> L 202, bilag 41, side 13

udbytteskat i selskab D A/S for den del, som anses som ejret direkte som porteføljeaktier af de ovenstående selskabsaktionærer. Det er derfor vigtigt i en koncern før indkomståret 2010 at udlodde så meget som muligt op til det mellemholdingselskab, som er i en risiko set i forhold til de ovenstående selskabsaktionærer for at blive transparent efter lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4A, stk. 3.

Hvis selskaberne allerede har afholdt generalforsamlingen for indkomståret 2010, må et ekstra ordinært udloddet udbytte inden 1. januar 2010 anses for udloddet efter de gamle regler og derfor skulle kunne nedbringes med 66 % i skattemæssigt fradrag af det modtagende udbytte.

Hvis der fra indkomståret 2010 er valgt lagerprincippet for de unoterede aktierne, skal aktieavance eller aktietabet beskattes, som anses som direkte ejret af selskabsaktionærerne beskattes. Som omtalt i afsnit 5.12 "Nettokurstabskontoen" skal der opgøres en nettotabskonto for at undgå, at aktierne ikke beskattes af den avance, som de reelt aldrig har opnået. Hvordan denne nettotabskonto skal forenes med aktier, som via deres indirekte ejerskab i forhold til værnsreglen skal anses som direkte ejret, må være usagt, men forventes at blive klarlagt i en senere opfølgning til loven<sup>108</sup>.

Hvis betingelserne i værnsreglen blev opfyldt i løbet af indkomståret 2010 eller senere, skulle der ske afståelsesbeskatning af aktierne, som anses som direkte ejret i porteføljeaktierne. Hvis disse tidligere var anset som datterselskabsaktier eller koncernselskabsaktier, er afståelsen skattefri, og anskaffelsessummen for de ansete porteføljeaktier må derfor være handelsværdien på afståelsestidspunktet.

### **6.3 Delkonklusion**

Den løbende klassifikation af aktiebeholdning i selskaberne vil med indførelsen af lov nr. 525 af 12. juni 2009 som udgangspunkt give selskaberne en ekstra administrativ byrde. Byrden ligger i at skulle holde øje med, om klassifikationen af aktier ændrer sig pga. ændret ejerforhold hos de øvrige selskabsaktionærer, pga. omstrukturering i aktieselskabet eller pga. opkøb af egne aktier i aktieselskabet. Det er dog vurderet, at denne byrde vil blive minimal,

---

<sup>108</sup> Mellemholdingselskabet – endnu et kompliceret regelsæt i dansk selskabsskatteret, SR-SKAT, side 274



da unoterede aktier normalt ikke skifter ejerskab, uden at de øvrige selskabsaktionærer er bekendte med dette.

Ved indførelsen af værnsreglen ved lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL §§ 4A, stk. 3 og 4B, stk. 2 vil der opstå situationer ved udlodning af udbytte fra driftsselskabet, hvor selskaber, hvis beholdning af aktier i driftsselskabet er klassificeret som datterselskabsaktier, ikke modtager det fulde udbytte fra driftsselskabet, som de har krav på via deres direkte ejerandel. Hvis et mellemholdingselskab skal betragtes som transparent, påvirker det ikke kun de selskabsaktionærer, som ellers skulle klassificeres som datterselskabsaktionærer, men også de selskabsaktionærer, som under alle omstændigheder bliver klassificeret som datterselskabsaktionærer.

Ved udlodning af udbytte fra et driftsselskab til et mellemholdingselskab, som er ikke er blevet blåstemplet i forhold til værnsreglen i lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL §§ 4A, stk. 3 og 4B, stk. 2, vil mellemholdingselskabet fra 2010 skulle holde styr på, hvor udbyttet er modtaget fra, og hvordan der i forbindelse med udlodningen er afregnet kildeskat. Hvordan disse saldi skal behandles i forhold til indberetning til SKAT vil være usagt, men der vil komme en administrativ byrde i forbindelse med styringen af udbyttet fra driftsselskaberne og videre til selskabsaktionærerne.

## 7 Konklusion

Ved vedtagelsen af lov nr. 525 af 12. juni 2009 ændrede skatteministeren beskatningen af aktiebeholdning hos de danske selskaber radikalt. Beskatningen af aktierne gik fra beskatning efter ejertid til beskatning efter ejerskab. I den forbindelse opstod en række nye klassifikationer af aktier, som fremadrettet har stor betydning for beskatningen af de enkelte beholdninger af aktier. Det var tydeligt af lovbemærkningerne, at grundlaget for ændringen af aktieavancebeskatningsloven var for at opnå et ekstra skatteprovenu fra selskaberne.

L 202 som senere blev vedtaget som lov nr. 525 af 12. juni 2009, blev gennemført på relativt kort tid nemlig ca. 3 måneder. I denne tid havde eksterne parter mulighed for at komme med indvendinger til lovforslaget. På enkelte områder så som beskatningen af unoterede porteføljeaktier samt overgangen til beskatning af porteføljeaktier efter lagerprincippet, havde de eksterne parter held med at ændre på beskatningen. På trods af succesen med disse ændringer indeholder lov nr. 525 af 12. juni 2009 omkring beskatningen af aktier en række fejl samt uløste praktiske problemstillinger. Som en fejl kan nævnes, at lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL § 4B, stk. 2, som vedrører undersøgelse af værnsreglen i et moderselskabs i forhold til ejerskab af koncernselskabsaktier, kun henviser til betingelse 1-3 i ABL § 4A, stk. 3 og ikke til betingelse 4. Hvorfor denne forskel mellem datterselskabsaktier og koncernselskabsaktier? Det kan kun forventes, at fejlene vil blive rettet i en samlet opsamlingspakke til loven.

Beskatningen af udbytte før og efter lov nr. 525 af 12. juni 2009 har også ændret sig meget. Der kan stadig udloddes skattefrit udbytte op igennem selskabsstrukturen via min. 10 % ejerskab. Der er dog indsat en værnsregel, som skal forhindre en omgåelse af de nye regler om ejerskab. Det tidligere fradrag på 34 % for modtaget udbytte, som oprindeligt var indført for at undgå dobbeltbeskatning af udloddet udbytte, hvor der allerede var afholdt selskabsskat af, er fjernet pr. 31. december 2009. Fjernelsen af denne fradragsret er delvis foretaget for at harmonisere den nye beskatning af aktieavancen og udbytte og delvis for at betale for skattereformen 2009.

Lov nr. 525 af 12. juni 2009 træder for udbytte i kraft pr. 1. januar 2010. Beskatningen af aktiebeholdningen med hensyn til aktieavancen træder i kraft primo selskabets indkomstår 2010. Disse to ikrafttrædelsesdatoer vil for selskaber med kalenderåret som indkomstår ikke

have nogen skævvridning. Til gengæld vil selskaber med bagud forskudt regnskabsår med f.eks. regnskabsåret pr. 1. juli til 30. juni opleve, at den nye beskatning af aktieavance gælder for det sidste halvår af 2009, mens den nye beskatning af udbytte først gælder fra 1. januar 2010. Det har derfor hos de selskaber som har bagud forskudt regnskabsår fra d. 2. april 2009, i modsætning til de første selskaber med bagud forskudt regnskabsår starter deres indkomstår 2010, været muligt at modtage skattefrit udbytte, selvom at beholdningen af aktier i det udloddende selskab efter den nye lovgivning skulle klassificeres som porteføljeaktier.

Der er ikke fundet noget grundlag for denne forskel og skatteministeren har også i lovforarbejderne tydeligt udtrykt, at de nye regler for udbytte både skulle gælde for det udbytte af de frie reserver i selskabet, som før skattereformen var muligt at udlodde udbytte af, og for det resultat som efter skattereformen var oparbejdet i selskabet. Det må derfor antages, at denne forskel er en fejl i lovgivningen.

Skatteministeren indførte med den nye lovgivning en værnsregel mod brugen af mellemholdingselskaber, hvis eksistensgrundlag var baseret på at opnå skattefrit udbytte op igennem selskabsstrukturen udelukkende med min. 10 % ejerskab. Indførelsen af værnsreglen kom ikke kun til at ramme fremtidige selskabsstrukturer, men også eksisterende. Det var tydeligt ved indførelsen af værnsreglen, at behandlingsperioden kun havde været de ca. 3 måneder, da flere praktiske problemstillinger ikke var blevet behandlet i lovforarbejderne samt tilhørende bilag.

FSR har også pr. 9. november 2009 efterfølgende til skatteministeriet sendt en lang række af supplerende spørgsmål, hvor de forsøger at afklare, hvordan værnsreglen skal benyttes i praksis i forskellige selskabskonstellationer. Svarene på disse spørgsmål afventes stadig.

Denne værnsregel vil fremadrettet komme til at betyde radikale ændringer af den selskabsstruktur, som vi kender i dag. Der er stadig en række praktiske problemstillinger, som mangler at blive afklaret især omkring værnsreglen. Det er helt klart skatteministerens intention at undgå den nuværende brug af mellemholdingselskaber for at kunne føre udbyttet skattefrit op igennem selskabsstrukturen. Loven samt tilhørende lovbemærkninger og bilag har dog ikke lukket alle huller, så det er stadig muligt at konstruere en selskabsstruktur, hvor der kan udloddes skattefrit udbytte fra selskab til selskab op igennem selskabsstrukturen.

Ved indførelsen af den nye lov nr. 525 af 12. juni 2009 pålagde skatteministeren en ekstra administrativ byrde for de selskaber, som har en beholdning af aktier. Umiddelbart vil de selskaber som har 100 % ejerskab i underliggende datterselskaber eller koncernselskaber ikke opleve nogen forandring i forhold til tidligere lovgivning. Aktieavancen fra disse aktier vil før og efter den nye lovgivning være skattefri, men nu skal ejerskabet ikke længere være min. 3 år, for at kunne opnå en skattefri avance ved salg af aktier. Til gengæld vil de selskaber med beholdninger af aktier med forskellige ejerandele komme til at opleve en administrativ byrde. Disse selskaber skal efter den nye lovgivning holde øje med, hvad der sker i det selskab, som de har en andel af aktierne i, og hvad de øvrige aktionære fortager sig af handler med aktier i det pågældende aktieselskab. Det som klassificerer beholdningen af aktier i et aktieselskab, er ikke blot det enkelte selskabs ejerandel af aktieselskabet, men også de resterende aktionærers ejerandel. Hvis beholdningen af aktier skifter klassifikation fra porteføljeaktier til datterselskabsaktier, skal det sidestilles med salg, og der skal derfor ske afståelsesbeskatning. Dette gælder også, selvom ændringen af klassifikationen sker i forbindelse med en skattefri omstrukturering.

De udloddende selskaber vil efter den nye lovgivning ligeledes blive pålagt en ekstra administrativ byrde, da de skal indeholde og afholde kildeskat af det udbytte, som udloddes til selskaber, hvis beholdning i det udloddende selskab er klassificeres som porteføljeaktier. Det kan være svært for det udloddende selskab at vide, hvilke af de ovenstående selskabsaktionærer i en selskabsstruktur er de endelige modtagende selskaber. Hvis betingelserne for værnsreglen i lov nr. 525 af 12. juni 2009, som ændrer ABL §§ 4A, stk. 3 og 4B, stk. 2 er opfyldt for en række overliggende mellemholdingselskabsaktionærer, skal disse mellemholdingselskaber ses som transparente, og det er derfor selskaberne længere oppe i selskabsstrukturen, som er de endelige selskabsaktionærer. Konsekvensen heraf vil være at det selskab, som ikke er 100 % sikker på klassifikationen af beholdningen af aktierne direkte eller indirekte ejt i selskabet, vil afholde kildeskat af hele det udloddende udbytte. Ellers vil selskabet senere blive opkrævet den manglende kildeskat til SKAT.

De holdingselskaber, som bliver klassificeret som transparente efter værnsreglen, vil efter den nye lovgivning blive administrativ belastet i forhold til modtagelse og videreudlodning af udbytte. Hvis de modtager udbytte, hvor der allerede er afholdt kildeskat af, skal de videreudlodde dette uden afholdelse af yderligere kildeskat. Hvis de til gengæld modtager

udbytte fra et andet datterselskab eller koncernselskab, hvor datterselskabet eller koncernselskabet ikke har afholdt kildeskat af udbyttet, skal mellemholdingselskabet afholde kildeskat af det udbytte, som det videreudlodder til selskabsaktionærer, som er klassificeret som porteføljeaktionærer i forhold til deres beholdning af aktier i mellemholdingselskabet.

Set I forhold til problemformuleringen står selskaberne med beholdninger af aktier overfor en stor udfordring ved opgørelsen af aktieavancen. En opgørelse som også er påvirket af eksterne faktorer, som selskabet ikke selv er herre over eller oplyst om.

Aalborg den 22. januar 2010

Thomas Pannerup

## **8 Summery in english**

This thesis deals with the taxation of the share portfolio of Danish companies after the tax reform 2009. With the implementation of bill L 202 and subsequent executive order on Act no. 525 of 12 June 2009 the taxation of the companies' portfolio of shares was radically changed from taxation on the basis of the period of ownership to taxation on the basis of ownership.

The purpose of the tax reform 2009 was to harmonise companies' share and dividend taxation to simplify and harmonise the taxation of share profit and dividend.

The reason for amendments to the act, apart from harmonisation, was to obtain additional taxation of the companies to be able to finance the reduction of the marginal tax rate for persons which are fully liable to tax to Denmark.

This thesis describes how the share profit and dividend must be treated before and after implementation of the tax reform 2009. When changing the taxation of the share portfolios to ownership, new share classifications have occurred. The shares are now divided into shares in subsidiaries, shares in group enterprises and portfolio shares. Moreover, the shares are classified as "own shares" and "shares held in a professional capacity".

The portfolio of shares in subsidiaries and shares in group enterprises is tax-exempt whereas portfolio shares are taxable. The portfolio shares must – as a general rule – be taxed according to the market value at the balance sheet date whereas for the unlisted portfolio shares, it is possible to choose the realisation principle.

The opening value according to the taxation of portfolio shares according to the market value at the balance sheet date is fixed as the market value at the beginning of the company's income year 2010. To avoid taxation of a share profit on the portfolio shares which the company has never obtained, a net loss account must be calculated at the beginning of the income year 2010.

With the preparation of L 202, there was a wish to remove the previous possibility of distributing tax-exempt dividends up through the company structure exclusively through lower percentage of ownership of the underlying company, which the Danish tax authorities regarded as investment of capital. This anti-avoidance rule against the use of intermediary

holding companies means that indirectly held shares in subsidiaries and group enterprise in certain cases are to be regarded as directly held by the company shareholders who are the owners of the underlying subsidiary or the group enterprise indirectly through an intermediary holding company. As described and analysed in this thesis, the establishment of the anti-avoidance rule results in an unfavourable taxation of the dividend from the underlying subsidiaries and group enterprises. Moreover, after the implementation of Act No 525 of 12 June 2009 there are still some unsettled questions as to how the share holdings in the different company structures shall be treated under the new legislation.

In the thesis it has also been examined whether the tax reform 2009 has become an administrative relief when it comes to taxation of share dividend as well as dividend for companies. It has been concluded that the tax reform results in a number of administrative burdens for the companies if some conditions are present. It will also in future be more difficult for the companies with share portfolios to manage the taxation on the portfolio. When other shareholders with the same shareholding in a public limited company make transactions in these shares, this may change the classification of the company's shares in the company in question.

In the thesis it has been attempted to show how the company structure will appear after the implementation of the anti-avoidance rule for intermediary holding companies. As there are still a number of unsettled questions as to how to understand the anti-avoidance rule in practice, the company structure is subject to reservations. Moreover, the picture of the future company structure is made based on the evasion of the anti-avoidance rule for intermediary holding companies and not as a useful company structure in relation to the physical and practical requirements of the companies operation.

## 9 Litteraturliste

### Bøger:

Supplement til FSR's skattelov 2 med noter 2009 side 1133 til 2326 – i noterne refereres til denne bog som "FSR". ISBN 978-87-619-2596-1

Skatteretten 1, 5. udgave, ISBN 978-87-619-2338-7

Lærebogen om indkomst skat, 13. udgave, ISBN 978-87-574-2039-5

### Artikler:

Skattereformens konsekvenser for erhvervslivet, Tidsskrift for revision, økonomi og ledelse, 39. årgang, nr. 7/8, 2009,

Skattereformen og aktiebeskatning, af chefkonsulent Henrik Møller Nielsen, SKAT, SR-SKAT, skatteinformation for de statsautoriserede revisorer, nr. 4/09, oktober 2009, 21. årgang.

Mellemholdingselskaber – endnu et kompliceret regelsæt i dansk selskabsskatteret, af senior manager Anja Svendgaard Dalgas, Deloitte, SR-SKAT, skatteinformation for de statsautoriserede revisorer, nr. 5/09, november 2009, 21. årgang.

Lagerprincippet indebærer en løbende opgørelse år for år, hvor skatten ved gevinst skal betales, uanset aktierne ikke er afstået - hentet fra: <http://www.kpmg.dk/view.asp?ID=6587>

Skattereform 2009 – erhvervsbeskatning – hentet fra:

[http://www.ey.com/DK/da/Services/Tax/BusinessTax/lov\\_skattereform2009\\_erhvervsbeskatning\\_L202\\_280509](http://www.ey.com/DK/da/Services/Tax/BusinessTax/lov_skattereform2009_erhvervsbeskatning_L202_280509)

Konsekvenser af skatteform 2009 – hentet fra: <http://www.danskrevision.dk/Nyheder-23.aspx?NewsID=34>,



Selskabets aktier kan blive skattepligtige – hentet fra: <http://www.skatteinform.dk/78759616-57A1-4E7F-92AF-4C772EE1D49C.W5Doc>

L 202 – bilag 2, skatteministerens supplerende bemærkninger til L 202

L 202, bilag 11, svar fra skatteministeren på spørgsmål stillet af DI

L 202 – bilag 39, svar fra skatteministeren på spørgsmål stillet af FSR

L 202 – bilag 41, svar fra skatteministeren på spørgsmål stillet af FSR

L 202 – bilag 55, svar fra skatteministeren på spørgsmål stillet af FSR

L 202 – bilag 57, svar fra skatteministeren på spørgsmål stillet af FSR

### **Afgørelser:**

SKM2009.639.SR - <http://www.skat.dk/SKAT.aspx?oId=1843009&vId=0>

### **Internetsider:**

[www.folketinget.dk](http://www.folketinget.dk)

[www.deloitte.dk](http://www.deloitte.dk)

[www.kpmg.dk](http://www.kpmg.dk)

[www.ey.com](http://www.ey.com)

[www.danskrevision.dk](http://www.danskrevision.dk)

[www.skatteinform.dk](http://www.skatteinform.dk)

Definering af nettotabskonto – side 2028

Direkte retskilde – lovtidende på [www.ft.dk](http://www.ft.dk) – samling – 2008/09 – L525

## **Bilag 1**

Spørgsmål til SKM pr. 9. juni 2009

Hej Jesper

Håber, at du kan hjælpe mig.

Jeg har lidt problemer med at forstå, hvordan jeg skal anvende den nye bestemmelse i aktieavancebeskatningslovens § 4 A, stk. 3 om mellemholdingselskaber. Jeg har forsøgt at læse mig til det via de offentliggjorte fortolkningsbidrag.

Vedhæftet følger en tegning med et eksempel på en struktur, som illustrerer problemstillingen.

Det forudsættes, at alle holdingselskabernes primære funktion er ejerskab af datterselskabsaktier, og at ingen af holdingselskaberne udøver reel økonomisk virksomhed vedrørende aktiebesiddelsen. Det forudsættes endvidere, at ingen af selskaberne er børsnoterede.

I første omgang skal det vurderes, om der kan udloddes skattefrit udbytte fra L til K. Udbytte fra L til K må være skattefrit – også for D, F og H, som indirekte ejer mindre end 10% af L. Det skyldes, at mindre end 50 pct. af aktiekapitalen i moderselskabet (K) direkte eller indirekte ejes af selskaber omfattet af selskabsskattelovens § 1 eller § 2, stk. 1, litra a, der ikke ville kunne modtage udbytter skattefrit ved direkte ejerskab af aktierne i det enkelte datterselskab (L). Eller med andre ord, omvendt – at 50% eller mere ejes af selskaber, som godt ville kunne modtage udbytter skattefrit ved direkte ejerskab af aktierne i det enkelte datterselskab (L).

Det skal herefter vurderes, om der kan udloddes skattefrit udbytte fra K til C, J, G og I. Dette må umiddelbart være tilfældet for udbytte fra K til C, G og I.

Med hensyn til udbytte fra K til J, så er det min forståelse af reglen, at dette vil kunne udloddes skattefrit – også for så vidt angår D og F. Det skyldes, at mindre end 50 pct. af aktiekapitalen i moderselskabet (J) direkte eller indirekte ejes af selskaber omfattet af selskabsskattelovens § 1 eller § 2, stk. 1, litra a, der ikke ville kunne modtage udbytter skattefrit ved direkte ejerskab af aktierne i det enkelte datterselskab (K). Eller med andre ord, omvendt – at 50% eller mere ejes af selskaber, som godt ville kunne modtage udbytter skattefrit ved direkte ejerskab af aktierne i det enkelte datterselskab (K). D ejer således 54% af J, og D har en indirekte ejerandel i K på lige over 10%.

Selvom jeg føler mig rimelig sikker på ovenstående fortolkning, så er jeg alligevel en anelse usikker på, om reglen kunne læses således, at der ikke vil kunne udloddes udbytte skattefrit fra L til K eller fra K til J som følge af, at D har en indirekte ejerandel på mindre en 10% i driftsselskabet L.

Men jeg synes, at de afgivne ministersvar understøtter, at min førnævnte fortolkning er den rigtige. I Skatteministeriets svar til FSRs skatteudvalg af 15. maj 2009 (L202 – bilag 41) side 9 angives, at det skal vurderes, om værnsreglen finder anvendelse i hvert led. Dette understøtter, at der ikke skal ske beskatning af udbytteudlodningerne, da betingelsen i § 4 A, stk. 3, nr. 3 er overholdt i hvert led. Altså at 50% eller mere ejes af selskaber, som godt ville kunne modtage udbytter skattefrit ved direkte ejerskab af aktierne i det enkelte datterselskab.

Af samme bilag fremgår på side 28 om § 4 A, stk. 3, nr. 3: ”Denne del af værnsreglen er indsat for at målrette den til de tilfælde, hvor flertallet af aktionærerne har en interesse i mellemholdingselskabets eksistens af skattemæssige årsager. Det er således et forsøg på at fritage de tilfælde, hvor det (i hvert fald i fremtiden) må formodes, at mellemholdingselskabet eksisterer af andre grunde end af skattemæssige.”

I den eksemplificerede struktur, hvor flertallet af aktionærerne i både K og J per definition ikke har en interesse i mellemholdingselskabets eksistens af skattemæssige årsager, skal der således ikke ske beskatning af udlodninger op igennem koncernen. Betingelserne for skattefrit udbytte er opfyldt i hver enkelt led.

Jeg håber, at du kan bekræfte min forståelse af bestemmelsen. Jeg tror, at det er en situation, som man vil støde på med jævne mellemrum, og det vil derfor være vigtigt at få afklaret.

*Svar fra SKM:*

*Jeg er enig i, at værnsreglen ikke finder anvendelse i dit eksempel. Det er korrekt forstået, at bedømmelsen skal foretages i hvert led.*