

Maj 2021

Omstrukturering med henblik på generationsskifte

Jeanette Koed Skjønnemand

Vejleder: Anders Larsen

Specialeafhandling
Cand.merc.aud.
Aalborg Universitet

Abstract

The aim of this thesis is to give the reader an overview of the possibilities a Danish business owner has for undertaking a restructuring to implement a generational change.

This thesis describes what opportunities Danish companies have for implementing a generational change. It describes first and foremost what opportunities there are for carrying out a transformation of a personally owned company.

When a corporation chooses to carry out a restructuring it has four different models to choose from: share exchange, merger, addition of assets and demerger. Both the company transformation and the restructuring can be done either taxable or tax-free. It may be most relevant to apply the taxable rules in cases where the deferred tax is considered not to be significant or there are significant deficits from previous income years. A tax-free share exchange, addition of assets and demerger can be done either with an authorization from the Danish Customs and Tax Administration.

A generational change will be less costly if it is transformed into a company in preparation for the transfer, since the younger generation will not be subject to the value of the business as a gift tax. The generational change itself is then carried out as a restructuring of the company, where the older generation transfers the assets and liabilities to the future shareholder(s).

There is no one right way to make a successful generational change in a personally owned business. The considerations must include an assessment of the individual conditions as well as a thorough planning, which must be decisive for which method will be most appropriate. However, in most cases a holding structure would be the most advantageous method as it enables the shareholder to decrease the trade value of the operating company by slimming the balance sheet.

1. INDLEDNING	5
1.1 PROBLEMSTILLING	6
1.2 AFGRÆNSNING.....	6
1.3 METODEVALG.....	7
2. VIRKSOMHEDSOMDANNELSE	8
2.1 SKATTEPLIGTIG VIRKSOMHEDSOMDANNELSE	8
2.1.1 <i>Stiftelse ved apportindskud</i>	8
2.1.2 <i>Omdannelse med tilbagevirkende kraft</i>	9
2.1.2 <i>Skat</i>	10
2.2 <i>Skattefri virksomhedsomdannelse</i>	10
2.2.1 <i>Betingelser og krav</i>	10
2.2.2 <i>Skat</i>	13
2.3 SAMMENLIGNING AF SKATTEPLIGTIG OG SKATTEFRI VIRKSOMHEDSOMDANNELSE	13
3. AKTIEOMBYTNING	15
3.1. SKATTEPLIGTIG AKTIEOMBYTNING	16
3.2 SKATTEFRI AKTIEOMBYTNING	16
3.2.1 <i>Majoritetskravet</i>	17
3.2.2 <i>Ejerandele der kan indgå i en aktieombytning</i>	17
3.2.3 <i>Skattefri aktieombytning – øvrige betingelser</i>	18
3.3 SKATTEFRI AKTIEOMBYTNING MED TILLADELSE	19
3.3.1 <i>Forretningsmæssig begrundet formål</i>	20
3.3.2 <i>Fastsættelse af vilkår</i>	21
3.3.3 <i>Anmeldelsesfrist for væsentlige ændrede vilkår og retsvirkningerne af tilsidesættelse heraf</i>	23
3.4 SKATTEFRI AKTIEOMBYTNING UDEN TILLADELSE.....	24
3.4.1 <i>Betingelser for at gennemføre en skattefri aktieombytning uden tilladelse</i>	24
3.5 DE SKATTEMÆSSIGE KONSEKVENSER AF EN SKATTEFRI AKTIEOMBYTNING.....	26
3.6 AKTIEOMBYTNING EFTER DE SUBJEKTIVE ELLER OBJEKTIVE REGLER.....	27
4. FUSION	29
4.1 SELSKABSRETLIGE FORHOLD	31
4.2 SKATTEPLIGTIG FUSION	32
4.3 SKATTEFRI FUSION	33
4.3.1 <i>Betingelser for anvendelse af regelsæt om skattefri fusion</i>	33
4.4 RETSVIRKNINGER AF EN SKATTEFRI FUSION.....	35
4.4.1 <i>Konsekvenser for det indskydende selskab</i>	36

4.4.2	<i>Konsekvenser for det modtagende selskab</i>	36
4.4.3	<i>Underskud opstået før fusionsdatoen</i>	37
4.4.4	<i>Underskud opstået i mellemprioroden</i>	38
4.4.5	<i>Kapitaltab</i>	38
4.5	SKATTEMÆSSIGE KONSEKVENSER AF DEN SKATTEFRI FUSION FOR AKTIONÆRERNE.....	38
5.	TILFØRSEL AF AKTIVER	40
5.1	SELKABSRETIG GENNEMFØRELSE AF TILFØRSEL AF AKTIVER.....	40
5.2	SKATTEPLIGTIG TILFØRSEL AF AKTIVER.....	41
5.3	SKATTEFRI TILFØRSEL AF AKTIVER.....	42
5.3.1	<i>Hvilke selskaber er omfattet</i>	42
5.3.2	<i>Grundlæggende betingelser</i>	42
5.4	TILFØRSEL AF AKTIVER MED TILLADELSE.....	48
5.4.1	<i>Vilkår – anmeldelse</i>	48
5.5	TILFØRSEL AF AKTIVER UDEN TILLADELSE.....	49
5.5.1	<i>Betingelser for gennemførelse af tilførelse af aktiver uden tilladelse</i>	49
5.6	DE SKATTEMÆSSIGE KONSEKVENSER AF EN SKATTEFRI TILFØRSEL AF AKTIVER.....	49
5.6.1	<i>Det indskydende selskab</i>	49
5.6.2	<i>Det modtagende selskab</i>	50
5.7	TILFØRSEL EFTER DE SUBJEKTIVE ELLER DE OBJEKTIVE REGLER.....	50
6.	SPALTNING	52
6.1	SKATTEPLIGTIG SPALTNING.....	54
6.2	SKATTEFRI SPALTNING.....	54
6.2.1	<i>Grundlæggende betingelser</i>	54
6.2.2	<i>Vederlagets form og krav</i>	55
6.2.3	<i>Spaltningsdato</i>	56
6.2.4	<i>Indsendelse af oplysninger</i>	56
6.3	SKATTEFRI SPALTNING MED TILLADELSE.....	56
6.3.1	<i>Forretningsmæssig begrundelse</i>	57
6.3.2	<i>Fastsættelse af vilkår</i>	59
6.4	SKATTEFRI SPALTNING UDEN TILLADELSE.....	59
6.4.1	<i>Efterfølgende salg af aktier</i>	59
6.4.2	<i>Flere selskabsdeltagere</i>	60
6.4.3	<i>Næringsdrivende</i>	61
6.4.4	<i>Selskabsdeltagere hjemmehørende uden for EU/EØS</i>	61
6.4.5	<i>Forholdet mellem aktiver og passiver</i>	61

6.4.6 Kontantvederlagsbegrænsning	61
6.5 SKATTEMÆSSIGE KONSEKVENSER AF EN SKATTEFRI SPALTNING	62
6.5.1 For selskaberne	62
6.5.2 For aktionærene.....	62
6.6 SPALTNING MED ELLER UDEN TILLADELSE	63
7. OMSTRUKTURERING OG GENERATIONSSKIFTE	64
7.1 AKTIEOMBYTNING.....	64
7.2 FUSION.....	65
7.3 TILFØRSEL AF AKTIVER.....	66
7.4 SPALTNING	67
8. KONKLUSION	69
9. LITTERATURLISTE	71

1. Indledning

Når en virksomhed stiftes, er det sjældent at der tages stilling til, hvordan virksomheden skal vækste i fremtiden. Den ejerform, som blev valgt ved stiftelsen, er ikke nødvendigvis den rette når virksomheden vil se fremad og tage stilling til hvilken retning den skal gå i fremtiden. For enkeltmandsvirksomheder (efter en virksomhedsomdannelse) og selskaber er det muligt at foretage en omstrukturering,

Når der foretages et generationsskifte, er der mange overvejelser, som ejeren skal klarlægge, for at opnå den mest hensigtsmæssige overdragelse af virksomheden. Dette gælder uanset om overdragelsen skal ske til et eller flere familiemedlemmer eller en tredjemand. Ved at fokusere på planlægningsfasen, kan ejeren opnå et succesfuldt generationsskifte, da det kan være nødvendigt at tilpasse virksomheden for at opnå det mest ideelle resultat.

Årsagen til at foretage en omstrukturering kan have baggrund i andre scenarier end et generationsskifte. Der kan være et behov for at tilpasse sig efter markedsudviklingen. Dette kan ske ved bl.a. at indhente eksterne investorer og kapital eller optage nye eksterne medejere. Yderligere kan der være et ønske om at sælge hele eller dele af virksomheden eller dele virksomhedens aktiviteter op i selvstændige selskaber.

Når virksomheden har gennemført en virksomhedsomdannelse, har det nye selskab fire forskellige muligheder for at gennemføre en omstrukturering. Disse er aktieombytning, fusion, tilførsel af aktiver og spaltning. Valget af hvilken model, der skal anvendes, afhænger af om ejeren ønsker at overdrage hele selskabet eller dele af selskabet samt hvilken model overtageren foretrækker.

Derudover afhænger det af hvorvidt omstruktureringen skal foretages skattepligtig eller skattefri samt om den skal foretages med eller uden tilladelse. Dette vil bero på konkrete vurderinger i de enkelte tilfælde. Det vil dog altid være relevant at sætte sig ind i de enkelte muligheder samt have kendskab til de selskabs- og skatteretlige regler og betingelser, der er ved hver omstrukturingsmodel. I forlængelse af dette er det nødvendigt at klarlægge de skattemæssige konsekvenser, der er ved at foretage en omstrukturering, da der er både fordele og ulemper ved hver model.

Fælles for de skattefrie omstruktureringer er at betingelserne for at gennemføre omstruktureringen skal være opfyldt og hovedformålet ikke er skatteundgåelse eller -unddragelse. Overholder selskabet ikke betingelserne vil omstruktureringen i værste tilfælde blive skattepligtig.

Familiemedlemmer eller medarbejdere der har været en del af virksomheden, har en intern viden, som kan gøre at det er mindre fordelagtigt at overdrage virksomheden til en uafhængig tredjemand. Dette kan være

i tilfælde, hvor den nuværende ejer selv har bygget virksomheden op ud fra en bestemt måde at drive virksomheden på og derfor ønsker at dette videreføres.

1.1 Problemstilling

Når der etableres en ny virksomhed, er det sjældent at virksomhedsejeren gør sig overvejelser om hvorvidt den skal overdrages til enten et familiemedlem eller en tredjemand. Derfor vil det i mange tilfælde være nødvendig med en virksomhedsomdannelse samt en efterfølgende omstrukturering.

Når generationsskiftet er aktuelt, er det vigtigt at overdrageren og modtageren sætter sig ind i hvilke muligheder, der er for at gennemføre en overdragelse samt gøre sig klar på hvilke selskabsretlige og skatteretlige regler, der er ved hver mulighed. Yderligere skal det klarlægges hvordan reglerne er for at overdrage til henholdsvis et familiemedlem og en tredjemand. Derudover er det vigtigt at have fokus på hvilke fordele og ulemper der er forbundet ved hver mulighed for henholdsvis overdrager og modtager.

Ovenstående emne vil blive belyst ud fra nedenstående problemformulering.

Hvordan foretages der i en personlig ejet virksomhed en succesfuld omstrukturering med henblik på et generationsskifte?

1.2 Afgrænsning

Da det er nødvendigt at foretage afgrænsninger, for at bevare emnet på et niveau, hvor det er muligt at gå i dybden samtidig med at der opretholdes det begrænsede sideantal præsenteres de valgte afgrænsninger i dette afsnit.

Det forudsættes at læseren af dette speciale har et kendskab til de selskabsretlige og skatteretlige begreber, hvilket betyder at de enkelte begreber ikke uddybes nærmere.

Da specialets fokus er danske virksomheder, afgrænses der dermed til overdragelse og omstrukturering af danske virksomheder iht. dansk lovgivning. Der afgrænses dermed fra at inddrage udenlandsk lovgivning indenfor området. Derudover afgrænses der fra at redegøre for reglerne om grænseoverskridende omstruktureringer.

Derudover er der valgt at have fokus på omdannelse af privat ejet erhvervsvirksomhed til kapital selskab, som afgrænses til kun at omfatte aktie- og anpartsvirksomheder. Der afgrænses dermed også fra hobbyvirksomheder og virksomheder med flere ejere, såsom interessentskaber, kommanditselskab og partnerselskab. I forlængelse af virksomhedsomdannelse er der valgt at fokusere på omstrukturering af selskaber, som led i et generationsskifte. Som følge af dette er der afgrænset fra at inddrage generationsskifte i privat regi.

I forhold til gennemførelse af generationsskifte, er der afgrænset fra at gennemgå generationsskifte som følge af dødsfald.

Slutteligt afgrænses der fra lovforslag der er fremsat eller vedtaget efter d. 31. maj 2021.

1.3 Metodevalg

Formålet med dette speciale er at undersøge hvilke muligheder danske virksomhedsejere har for at gennemføre en omstrukturering med henblik på et generationsskifte. For at svare på problemformuleringen er der anvendt en juridisk metode. For at anvende metoden skal man kunne finde de relevante regelsæt og fortolke dem for at beskrive den gældende ret indenfor området, der er specialets fokus. Da der i metoden er elementer der bygger på vurderinger og skøn, vil forskellige afgørelser blive inddraget. Der anvendes derfor en retsdogmatisk tilgang, hvor løsningen af den opstillede problemformulering vil ske ud fra den til enhver tid gældende ret.

Specialet vil ud fra en teoretisk tilgang redegøre og gennemgå reglerne for virksomhedsomdannelser. Herefter følger en teoretisk gennemgang af de reglerne for de fire omstrukturingsmodeller, aktieombytning, fusion, tilførsel af aktiver og spaltning. Gennemgangen af modellerne er suppleret med domme og afgørelser. For at binde specialet sammen der foretages der herefter en gennemgang af hvornår de enkelte omstrukturingsmodeller kan anvendes. Specialet afsluttes med en konklusion, som vil give et svar på problemformuleringen.

Behandlingen af emnet i specialet vil ske ud fra kvalitative data fra gældende lovgivning, herunder love, bekendtgørelser, domme og afgørelser samt bøger.

2. Virksomhedsomdannelse

For at en virksomhed kan foretage en omstrukturering er det nødvendigt med en virksomhedsomdannelse, hvor en personlig enkeltmandsvirksomhed omdannes til et kapitalsekskab. Ved omdannelse fra virksomhed til sekskab er der skatteretligt to muligheder, henholdsvis en skattepligtig omdannelse og en skattefri omdannelse (Bille, et al., 2019).

I følgende afsnit vil den skattepligtige og skattefrie virksomhedsomdannelse blive beskrevet hvor betingelser og krav bliver gennemgået. Herefter følger en gennemgang af forskellene mellem de to omdannelsesmuligheder samt hvilke fordele og ulemper der er ved hver mulighed.

2.1 Skattepligtig virksomhedsomdannelse

En skattepligtig virksomhedsomdannelse gennemføres ud fra afståelsesprincippet som betyder at den skattemæssigt sidestilles med et almindeligt salg af virksomheden til en uafhængig tredjemand. Virksomheden overdrager sine aktiver og passiver til et sekskab til handelsværdi, hvilket medfører avancebeskatning hos ejeren af den personlige virksomhed (Bille, et al., 2019).

Der er ved gennemførelse af en skattepligtig virksomhedsomdannelse ikke noget krav om at det er hele virksomheden overdrages til sekskabet. Virksomhedsejeren har dermed mulighed for at omdannelsen skal gennemføres for enkelte aktiver. Dette gælder dog ikke for goodwill, da dette kan være tilknyttet til selve virksomheden. Virksomhedsejeren har på denne måde mulighed for fortsat at drive virksomheden i personligt regi. Omdannelsen kan gennemføres ved apportindskud, hvor den samlede virksomhed indskydes i et nystiftet sekskab eller et allerede eksisterende sekskab. Derudover er der mulighed for at omdannelsen sker med tilbagevirkende kraft. (Olesen, 2020).

2.1.1 Stiftelse ved apportindskud

Når omdannelsen sker efter afståelsesprincippet er der mulighed for at indskyde virksomheden i et sekskab gennem apportindskud. Sekskabet kan være et nystiftet sekskab eller et allerede eksisterende sekskab. Selve apportindskuddet skal have økonomisk værdi og kan ikke være en pligt til at udføre et arbejde eller levere en tjenesteydelse (Werlauff, 2016).

Der er som hovedregel ikke nogen begrænsninger for hvilke sekskaber der kan indgå i en skattepligtig virksomhedsomdannelse. Det er således muligt at omdanne til et nyt sekskab eller et allerede eksisterende sekskab der siden stiftelsen ikke har drevet erhvervsmæssig aktivitet, også kaldet et skuffesekskab.

2.1.2 Omdannelse med tilbagevirkende kraft

Ved en skattepligtig omdannelse er hovedreglen at tidspunktet for overdragelsen sker når den endelige aftale indgås. Virksomhedsomdannelsen medfører at virksomhedens indtægter og udgifter henføres til virksomhedens ejer og det er virksomhedsejeren der beskattes af indtægter- og udgifterne. Efter stiftelsestidspunktet vil beskatningen tilfalde selskabet (Olesen, 2020).

Når den skattepligtige virksomhedsomdannelse vælges, er der mulighed for at omdanne virksomheden med tilbagevirkende kraft. Dette betyder at omdannelsen sker med udgangspunkt i de værdier, der fremgår i den seneste aflagte årsrapport. Det er dog en betingelse, at omdannelsen senest skal være gennemført minimum seks måneder efter regnskabsperiodens udløb. Skal kapitalselskabet stiftes med tilbagevirkende kraft til d 1. januar, kræver det dermed at stiftelsen skal være foretaget senest d. 30. juni samme år (Olesen, 2020).

Ved omdannelse med tilbagevirkende kraft kræver det at skæringsdatoen i selskabets åbningsbalance anvendes samt at selskabets regnskabsår løber fra samme dato. Derudover kræver det at skæringsdatoen ligger efter udløb af virksomhedsejerens indkomstår. Med dette menes, at skæringsdatoen svarer til første dag efter status. Når betingelserne for omdannelse med tilbagevirkende kraft er opfyldt, tillægges skæringsdatoen skattemæssig virkning og overdragelsen anses for gennemført til de værdier på skæringsdatoen. Indtægter og udgifter skal fra og med skæringsdatoen medregnes i selskabets indkomstopgørelse (Bille, et al., 2019).

Det står virksomhedsejeren frit for at vælge hvordan virksomhedsomdannelsen skal gennemføres. Ved at omdanne med tilbagevirkende kraft skal aktiver- og passiverne ikke værdiansættes igen, da der, som tidligere nævnt, tages udgangspunkt i værdierne i virksomhedens seneste aflagte årsregnskab (Olesen, 2020).

Når der skal gennemføres en virksomhedsomdannelse med tilbagevirkende kraft, stiller selskabsskatteoven (SEL) § 4 stk. 4, en række krav. Disse er:

1. Virksomheden der omdannes, skal være en personlig ejet virksomhed i form af f.eks. en enkeltmandsvirksomhed eller interessentskab
2. Det er hele virksomheden, som skal indgå i overdragelsen. Ejer personen flere forskellige virksomheder kan der vælges at disse indskydes i hver sit kapitalselskab. Alternativt kan der vælges kun at indskyde en virksomhed i kapitalselskabet samtidig med at den anden beholdes i personligt regi.
3. Der skal stiftes et nyt kapitalselskab, hvilket betyder at der ikke kan gøres brug af et skuffeselskab.
4. Virksomhedsejeren skal modtage samtlige aktier eller anparter i kapitalselskabet.

5. Senest en måned efter omdannelsen skal der indsendes dokumentation, til SKAT, for at selskabet er registreret ved Erhvervsstyrelsen. Dokumentationen skal indeholde et stiftelsesdokument, vedtægter, protokollat for stiftende generalforsamling, åbningsbalance, vurderingsberetning samt en opgørelse af aktierne/anparternes anskaffelsessum.

2.1.2 Skat

Som tidligere nævnt gennemføres en skattepligtig virksomhedsomdannelse efter afståelsesprincippet. Dette betyder at virksomhedens aktiver og passiver overdrages til selskabet til handelsværdi. Skattemæssigt vil dette blive sidestillet med et salg af virksomheden til en uafhængig partner. Enhver fortjeneste eller tab ved omdannelsen vil dermed påvirke virksomhedsejerens indkomstopgørelse, eftersom ejeren beskattes af avancer i afståelsesåret.

Såfremt reglerne i lov om skattefri virksomhedsomdannelse (VOL) ikke finder anvendelse, vil en virksomhedsomdannelse fra enkeltmandsejet til kapitalsekskab udløse en beskatning ved virksomhedens ejer. Dette sker i form af kapitalgevinstbeskatning, beskatning af genvundne afskrivninger samt i tilfælde hvor virksomhedsordningen er anvendt beskatning af opsparet overskud (Hansen, et al., 2019).

Der kan i forbindelse med omdannelsen afsættes et stiftertilgodehavende, som virksomhedsejeren har mulighed for, skattefrit, at hæve fra virksomheden. Dette tilgodehavende kan ejeren dermed anvende til betaling af skatten ved omdannelsen (Michelsen, et al., 2017).

2.2 Skattefri virksomhedsomdannelse

Anvendes reglerne om skattefri virksomhedsomdannelse vil omdannelsen ikke blive anset for at være et salg til en tredjemand og denne vil i modsætning til afståelsesprincippet ikke udløse beskatning. Dette skyldes at loven tager udgangspunkt i successionsprincippet, hvilket betyder at virksomhedsejeren kan overdrage sin virksomhed uden at der sker en realisationsbeskatning, da selskabet indtræder i virksomhedsejerens skattemæssige stilling. Dermed udskydes beskatningen så der først sker en beskatning på det tidspunkt hvor selskabet enten opløses eller afhænder aktierne (Serup, 2019).

2.2.1 Betingelser og krav

I henhold til reglerne i VOL § 2 stk. 1, nr. 1 er det en ufravigelig betingelse at virksomhedsejeren er fuldt skattepligtig til Danmark, jf. kildeskattelovens § 1 eller dødsboskattelovens § 1 stk. 2. Dette skyldes at det er en forudsætning, at den latente skat, der konstateres ved omdannelsen, kommer til beskatning når ejeren afstår aktierne i selskabet (Serup, 2019).

Derudover er det en betingelse, at virksomheden der skal omdannes, er en personligt ejet virksomhed. Reglerne i VOL kan dermed anvendes på alle typer af virksomheder drevet i personligt regi, herunder bl.a. enkeltmandsvirksomheder (Serup, 2019).

For at en omdannelse kan gennemføres skattefrit er det en forudsætning at det er hele virksomheden, der omdannes. Dermed kan enkeltaktiver, som i sig selv ikke udgør en erhvervmæssig virksomhed, ikke omdannes efter reglerne i VOL. Dermed er det alle virksomhedens aktiver og passiver, der indgår i omdannelsen. For at vurdere hvilke aktiver og passiver, der vedrører virksomheden, tages der udgangspunkt i tidligere udarbejdede årsregnskaber og indkomstopgørelser for virksomheden. Har virksomhedsejeren i det forgangne år anvendt virksomhedsordningen, tages der udgangspunkt i de aktiver og passiver, som er en del af ordningen (Olesen, 2020).

Udover kravene til virksomhedsejeren og virksomheden er der en række krav til det modtagne kapitalselskab. Det første krav er, at selskabet skal være enten nystiftet, hvor reglerne om apportindskud anvendes eller et skuffeselskab. Den mest simple metode er at omdanne til et nystiftet selskab, da der ved et eksisterende selskab er en række krav der skal være opfyldt (Serup, 2019). Disse krav er:

- Stiftelsen af selskabet skal være gennemført senest på omdannelsesdatoen
- Selskabet må ikke have drevet erhvervmæssig virksomhed forud for overdragelsen
- Egenkapitalen, der vedrører stiftelsen, skal stå som et ubehæftet indestående i et pengeinstitut
- Virksomhedsejeren skal eje alle aktier eller anparter i selskabet ved overdragelsen. Ved mere end én ejer skal aktie/anparterne være fordelt efter ejerforholdene i den personlige virksomhed

Som en yderligere betingelse, er det et krav at virksomhedsejeren modtager et vederlag i form af aktier eller anparter i selskabet. Dette kan være som aktier i et nystiftet selskab eller en værdistigning i allerede udstedte aktier i et eksisterende selskab. Det er således ikke muligt at virksomhedsejeren modtager et kontant vederlag i forbindelse med omdannelsen, herunder heller ikke et stifertilgodehavende. Dette krav er uomtvistelig og gælder også ved marginale udligningsbeløb eller mindre gældsovertagelser, mv, såsom indskud af privat bolig i en blandet ejendom (Serup, 2019).

Derudover er det en betingelse at vederlaget skal udgøre den samlede aktiekapital i selskabet, hvilket betyder at der ikke kan foretages en skattefri virksomhedsomdannelse til selskaber, der er ejet af andre end virksomhedsejeren eller hvis andele af selskabets aktiekapital er tegnet af uafhængige parter. Såfremt der er et ønske om at andre end virksomhedsejeren skal indtræde i ejerkredsen, i form af en aktiekapital eller salg af kapitalandele, er dette først muligt efter omdannelsen (Serup, 2019).

I henhold til VOL § 2, stk. 1, nr. 3 er der mulighed for at stifte kapitalselskabet med overkurs, hvor aktie- eller anpartskapitalen alene udgør henholdsvis 400.000 kr. og 40.000 kr. og den resterende del af vederlaget bliver indskudt som overkurs i selskabet. Hvor aktie- og anpartskapitalen er en bunden reserve, hvorfra der ikke kan foretages en udlodning er overkurs en fri reserve, som kan udloddes til virksomhedsejeren i form af udbytte (Olesen, 2020).

Ved gennemførelse af en skattefri virksomhedsomdannelse er det et krav at den skattemæssige anskaffelsessum ikke er negativ. Anskaffelsessummen er et udtryk for det beløb aktierne eller anparterne ville have opnået ved et salg af virksomheden, med fradrag af den skattepligtige fortjeneste. Det er dog en mulighed at gennemføre en skattefri virksomhedsomdannelse med en negativ anskaffelsessum, hvis virksomhedsejeren har anvendt virksomhedsordningen i året forud for omdannelsen og modregner anskaffelsessummen med det opsparet overskud i VSO. Er indskudskontoen negativ, kan denne udjævnnes ved at overføre et beløb fra privatøkonomien, så indskudskontoen enten bliver nul eller positiv (Skat, 2021). Er virksomhedsejeren indehaver af mere end én virksomhed, hvor kun én omdannes er det et krav at hverken anskaffelsessummen eller indskudskontoen er negativ. Er der en negativ anskaffelsessum er det et krav at alle virksomheder omdannes (Olesen, 2020).

I tilfælde, hvor en skattefri virksomhedsomdannelse bliver gennemført og det efterfølgende viser sig, at kravene om at der ikke må være hverken en negativ anskaffelsessum eller indskudskonto ikke er opfyldt, er det muligt at søge om dispensation til at reglerne i VOL alligevel kan finde anvendelse. Er den negative anskaffelsessum eller indskudskonto opstået på grund af en ændring i den opgjorte anskaffelsessum eller skatteansættelse, er det muligt at foretage en udligning senest en måned efter skattemyndighedernes meddelelse om at der er givet tilladelse herom. Denne udligning sker uden skattemæssige konsekvenser for ejeren og selskabet (Olesen, 2020).

Efter gennemførelse af omdannelsen skal der indsendes stiftelsesdokumenter i form af stiftelsesdokument, vedtægter, protokollat for stiftende generalforsamling, åbningsbalance, vurderingsberetning, opgørelse over anskaffelsessummen for aktierne eller anparterne og sker omdannelsen til et nystiftet selskab skal der indsendes dokumentation for at selskabet er registeret ved Erhvervsstyrelsen. Ved overdragelse til et allerede eksisterende selskab skal der indsendes dokumentation for at overdragelsen har fundet sted. En kopi af disse stiftelsesdokumenter skal indsendes til SKAT senest en måned efter virksomhedsomdannelsen. Stiftes der i forbindelse med omdannelsen et nyt kapitalselskab skal selskabet registreret ved Erhvervsstyrelsen senest to uger efter stiftelsesdokumentet underskrives. Overholdes fristen ikke, anses stiftelsen for bortfaldet (Olesen, 2020).

Det er et krav at der i forbindelse med virksomhedsomdannelsen udarbejdes en åbningsbalance. I denne skal skatten, der i forbindelse med omdannelsen udskydes, hensættes. Den udskudte skat skal medtages i åbningsbalancen for at sikre at denne giver et retvisende billede af selskabets aktiver og passiver. Hensættelsen skal ske efter de anerkendte, danske regnskabsstandarder (Olesen, 2020).

2.2.2 Skat

Som tidligere nævnt er den skattefri virksomhedsomdannelselse baseret på succesionsprincippet. Dette betyder at selskabet overtager virksomheden og indtræder i virksomhedsejerens skattemæssige stilling vedrørende de aktiver, som overdrages til selskabet. For virksomhedsejeren betyder dette at beskatningen udskydes til det tidspunkt, hvor aktierne eller anparterne afstås eller selskabet opløses. Selskabet indregner udskudt skat i balancen som opgøres som skatten af forskelsværdien af de regnskabsmæssige og skattemæssige værdier af de overdragne aktiver (Olesen, 2020).

2.3 Sammenligning af skattepligtig og skattefri virksomhedsomdannelselse

Den primære forskel mellem de to virksomhedsomdannelsesmuligheder ligger i ordene skattepligtig og skattefri. Hvor den skattepligtige virksomhedsomdannelselse sidestilles med salg af virksomheden, tager den skattefri virksomhedsomdannelselse udgangspunkt i succesionsprincippet.

Ved en skattepligtig omdannelselse opstår der dermed en afståelsesbeskatning hos virksomhedsejeren i afståelsesåret. Ved en skattefri virksomhedsomdannelselse der gennemføres efter reglerne i VOL udskydes beskatningen til det tidspunkt hvor ejeren sælger sit selskab eller det ophører.

Omdannelsen kan ved både en skattepligtig og en skattefri omdannelselse gennemføres til enten et nyt selskab eller et skuffeselskab. Såfremt der vælges en skattefri virksomhedsomdannelselse til et skuffeselskab, skal en række betingelser være opfyldt.

Når der gennemføres en skattepligtig omdannelselse, kan virksomhedsejeren vælge at det kun er enkeltaktiver der skal indgå i omdannelsen og dermed ikke hele virksomheden. Dette betyder at virksomhedsejeren kan fortsætte med at drive en selvstændig virksomhed og anvendes virksomhedsordningen kan der vælges at udskyde det opsparede overskud til det tidspunkt, hvor virksomhedsordningen ophører. Ved en skattefri virksomhedsomdannelselse er det derimod hele virksomheden der skal indgå i omdannelsen. Er ejeren indehaver af flere virksomheder kan der dog vælges at ikke alle skal omdannes. Dette er dog under forudsætning af at der er en positiv anskaffelsessum.

En skattepligtig virksomhedsomdannelselse kan udløse en skat der er af en omfattende størrelse. Vælges der at afsætte et stiftertilgodehavende som en del af vederlaget, kan ejeren vælge at hæve dette skattefrit i

virksomheden og bruge det til at betale skatten. I modsætning til den skattepligtige kan vederlaget i en skattefri virksomhedsomdannelse kun ydes i form af aktier eller anparter til den pålydende værdi.

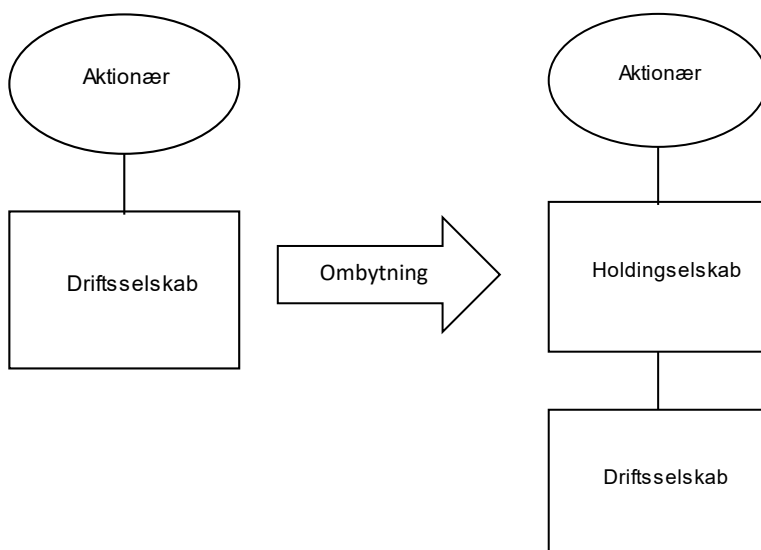
Da de selskabsretlige regler for en skattepligtig og en skattefri virksomhedsomdannelse er identiske er det de skatteretlige regler der skal overvejes, når valget står på hvilken form for omdannelse, der skal foretages. Fordelen ved at gennemføre en skattefri virksomhedsomdannelse, er at den likviditetsmæssige belastning i selskabet bliver minimeret, da beskatningen udskydes til det tidspunkt selskabet enten afhændes eller opløses. Det kan derfor være en fordel at lave en skattefri virksomhedsomdannelse, på trods af de øgede krav. Skønnes den latente skat til ikke at udgøre et væsentligt beløb, kan der være en fordel i at vælge den skattepligtige omdannelse. Dette skyldes at aktiver og passiver overdrages til handelsværdi og at der kan derfor forekomme en afregning af en mindre skattebetaling. Derudover er der i modsætning til den skattefri virksomhedsomdannelse ikke nogen krav til hvornår i regnskabsåret omdannelsen skal gennemføres.

3. Aktieombytning

Begrebet aktieombytning dækker over enhver form for afståelse af kapitalandele, hvor vederlaget der modtages helt eller delvis består af kapitalandele i det modtagende selskab. I praksis anvendes modellen dog oftest i tilfælde, hvor målet er at etablere en holdingstruktur, ved at indskyde aktierne i det erhvervede selskab ved apportindskud i det erhvervende selskab. Aktionæren i det erhvervede selskab vil modtage et vederlag i form af aktier i det erhvervende selskab (Olesen, 2020).

Måden, hvorpå modellen anvendes er ved at en aktionær indskyder sine aktier i et kapitalselskab, der enten er nystiftet eller allerede eksisterende med et mål om at opnå en stemmemajoritet i selskabet. Resultatet af aktieombytningen vil dermed være at der etableres en moder-/datterselskabsstruktur, hvor der kan opspares likvid kapital i holdingselskabet uden driftsrisiko ved at udbyttet skattefrit udloddes og driftsselskabets balance slankes (Olesen, 2020). Dette illustreres i nedenstående figur 1.

Figur 3.1: Aktieombytning



Kilde: Egen tilvirkning

Dette kan blive en fordel i forbindelse med et generationsskifte, hvor det vil være billigere for en nær medarbejder eller tredjemand at købe andele i driftsselskabet (Olesen, 2020).

De selskabsretlige regler for gennemførelse af en aktieombytning afhænger af om, ombytningen sker til et nystiftet selskab eller et allerede eksisterende selskab. Ved stiftelse af et nyt selskab gælder reglerne i SL §§ 35-38 om stiftelse ved apportindskud. Derudover gælder at anmeldelsen til Erhvervsstyrelsen skal ske inden for to uger. Sker dette ikke medfører dette at aktieombytningen bortfalder. Gennemføres aktieombytningen til et allerede eksisterende selskab, skal dette ske som en kapitalforhøjelse efter reglerne i selskabslovens

kapitel 10 om reglerne for kapitalforhøjelse ved apportindskud. Kapitalforhøjelsesbeløbet skal indbetales i forbindelse med ombytnings tidspunktet, hvilket betyder at anmeldelsesfristen vil være to uger efter denne dato.

3.1. Skattepligtig aktieombytning

Som udgangspunkt vil en aktieombytning være skattepligtig for aktionæren efter reglerne i aktieavancebeskatningsloven (ABL), da kapitalejeren anses for at have afstået sine kapitalandele i sit selskab. Vederlaget der modtages som betaling for aktierne skal bestå af kapitalandele i det modtagende selskab i stedet for et kontant vederlag. Den skattepligtige aktieombytning skal dermed opgøres som almindelig aktieavance, hvor ombytningen for personlige ejere vil blive beskattes som aktieindkomst. For selskaber vil aktieombytningen i de fleste tilfælde vedrøre koncernselskabsaktier eller skattefrie porteføljeaktier og ombytningen vil i disse tilfælde dermed være skattefri (Bille, et al., 2019).

Ydes der i forbindelse med aktieombytningen et kontant vederlag til en kapitalejer, der også efter ombytningen ejer kapitalandele i selskabet, vil dette blive anset for at være et udbytte. Udtræder kapitalejeren derimod helt af koncernen, vil et kontantvederlag blive anset for at være en afståelse.

Eftersom beskatningen sker ud fra de almindelige regler i ABL, er det ikke muligt at gennemføre en aktieombytning med tilbagevirkende kraft. Tidspunktet for ombytningen vil dermed svare til overdragelsestidspunktet. Det er dog muligt at gennemføre ombytningen med regnskabsmæssig tilbagevirkende kraft, jf. SL § 40, stk. 6.

En skattepligtig aktieombytning vil for hverken det indskydende eller modtagende selskab have nogen skattemæssig ændring. Dog vil der i de fleste tilfælde opstå en koncernstruktur med den konsekvens at selskaberne vil blive sambeskattede.

Der er ikke noget krav om at den skattepligtige aktieombytning skal indberettes til SKAT og der er således kun krav om at denne skal meddeles ved indsendelse af selvangivelsen for de deltagende selskaber. Der er dog et krav om at SKAT senest en måned efter ombytningen skal have besked om eventuelle ændringer i sambeskatningskredsen (Bille, et al., 2019).

3.2 Skattefri aktieombytning

I de følgende afsnit vil de grundlæggende betingelser for at gennemføre en skattefri aktieombytning blive gennemgået, herunder aktieombytninger med og uden tilladelse.

Reglerne om skattefri aktieombytning har deres afsæt i fusionsdirektivet, der er implementeret i dansk ret i form af fusionsskatte loven (FUL) §§ 9 og 11 samt ABL § 36. Som nævnt tidligere, kan beskatningstidspunktet

for afståelsen udskydes. Dette forudsætter dog at både det erhvervende og det erhvervede selskab er selskaber i en medlemsstat eller er selskaber, der svarer til et dansk aktie- eller anpartsselskab hjemmehørende i et land uden for EU, jf. ABL § 36. Derudover kræver det at aktieombytningen er gennemført senest seks måneder efter ombytningsdagen. Det er dog muligt at søge om forlængelse af fristen ved SKAT, jf. ABL § 36 stk. 4.

3.2.1 Majoritetskravet

Som tidligere nævnt kan en aktieombytning gennemføres ved at aktierne indskydes i et nystiftet holdingselskab, der hermed opnår flertallet af stemmerettighederne i driftsselskabet. På denne måde opstår der en holdingstruktur, hvor aktionæren ejer aktierne i holdingselskabet mens holdingselskabet bliver kapitalejeren i driftsselskabet.

For at kunne gennemføre aktieombytningen skattefrit, kræver det at selskabet der modtager aktiekapitalen enten allerede besidder stemmeflertallet i det oprindelige selskab eller opnår det gennem aktieombytningen. Der skal ved aktieombytningen tages højde for selskabets stemmeandel, som svarer til et simpelt flertal beregnet ud fra det erhvervede selskabs kapital samtidig med at der tages højde for en eventuel opdeling i A- og B-aktier, hvor der er en stemmedifferentiering på aktieklasserne (Serup, 2019).

En afgørende faktor i forhold til beregningen af stemmeflertallet er at flertallet ikke er et formelt flertal, men at der er et rent faktisk flertal. Ejeraftaler eller andre former for aftaler mellem kapitalejerne eller en tredjemand, som begrænser det reelle flertal kan have afgørende betydning for det faktiske stemmeflertal. Derudover kan der være aftaler om vetoret eller enstemmighed, som kan medføre at en aktieombytning ikke kan gennemføres. Begrænsninger i det reelle flertal hviler derfor på konkrete vurderinger i de forskellige situationer (Serup, 2019).

I henhold til ABL § 36 stk. 2 anses kravet om stemmeflertal at være opfyldt, selvom det erhvervende selskab umiddelbart efter aktieombytningen gennemfører en spaltning efter reglerne i FSL § 15a. Dette betyder, at kapitalejeren kan gennemføre en aktieombytning for derefter at spalte det nystiftede holdingselskab i to eller flere, uden at det er i strid med majoritetskravet.

3.2.2 Ejerandele der kan indgå i en aktieombytning

De ejerandele, der kan indgå i en aktieombytning, fremgår af ABL § 1. Således kan anparter og aktier i anparts- og aktieselskaber, andelsbeviser, omsættelige investeringsbeviser og lignende værdipapirer, ejerandele i selskaber omfattet af SEL § 2c samt tegningsretter osv. indgå i en aktieombytning.

Derimod er køberetter ikke omfattet af ABL og kan derfor ikke indgå i en skattefri aktieombytning, idet der, som udgangspunkt vil ske en afståelsesbeskatning. Herudover kan konvertible obligationer ikke indgå i en

skattefri aktieombytning. Er der konvertible obligationer i driftsselskabet skal disse konverteres til aktier før de kan anvendes i en eventuel ombytning (Skat, 2021).

Der er ikke nogen krav om at de aktier, der ønskes ombyttes retligt er til stede på ansøgningstidspunktet, da det skal være muligt at planlægge et omstrukturingsforløb som sikrer at der opnås den bedst mulige forretningsmæssige udvikling (Skat, 2021). I henhold til ABL § 36 kræves der kun at aktierne, der ønskes ombyttet skal repræsentere en værdi. Dette skyldes at der ikke kan opgøres et vederlag på baggrund af indskudte aktier uden værdi, hvilket betyder at der ikke kan gennemføres en skattefri ombytning.

Derudover gives der ikke tilladelse til en skattefri aktieombytning, hvis der på ansøgningstidspunktet er en negativ egenkapital i det selskab, hvis aktier der ønskes ombyttet. Da det er forholdene på ansøgningstidspunktet der er afgørende, er det underordnet om egenkapitalen efterfølgende er positiv. Der kan dermed gennemføres en ombytning på trods af at den seneste årsrapport viste en negativ egenkapital, hvis der på ansøgningstidspunktet kan fremlægges dokumentation for en positiv egenkapital (Skat, 2021).

3.2.3 Skattefri aktieombytning – øvrige betingelser

Gennemførelsen af en skattefri aktieombytning kræver at aktionæren, i forbindelse med afståelsen af aktierne, er fuldt skattepligtig til Danmark.

Derudover skal vederlaget for de ombyttede aktier bestå af ejerandele i det erhvervede selskab samt en eventuel kontant udligningssum, jf. ABL § 36 stk. 2 og 3. Kontante udligningssummer, som omfatter alle vederlag som ikke er aktier i det erhvervede selskab, skal beskattes som udbytte ved aktionærene i det indskydende selskab, jf. ABL § 35. Træder aktionæren i forbindelse med ombytningen helt ud af koncernen behandles kontante udligningssummer som en aktieafståelse og medfører dermed avancebeskatning. Dette kræver dog at aktionæren efter omstruktureringen ejer aktier i nogle af de deltagende selskaber.

Forekommer der en kontantvederlæggelse ved ombytningen er der intet krav om at dette skal ske pro rata i forhold til aktiebesiddelserne. Det er dog vigtigt at der ikke sker forskydninger i rettigheder og formueforhold mellem de deltagende aktionærer (Olesen, 2020).

Den skattefri aktieombytning skal gennemføres ved enten et nystiftet selskab ved apportindskud eller gennem en kapitalforhøjelse ved apportindskud. Uanset hvilken form, skal der i forbindelse med ombytningen udarbejdes en vurderingsberetning af en uvildig, jf. SL. Er der flere aktionærer, der deltager i ombytningen, vil SKAT være opmærksom på at der ikke sker en forrykning mellem aktionærene samt at ombytningen sker til handelsværdi, specielt når overdragelsen sker indenfor familiekredsen (Olesen, 2020).

Det gælder ligeledes ved skattefri aktieombytninger at denne skal være gennemført indenfor seks måneder efter første ombytningsdag, jf. ABL § 36 stk. 4. Hertil kan SKAT give dispensation og dermed fristen for hvornår ombytningen skal være gennemført. Vederlaget der gives i forbindelse med ombytningen, skal dog være givet senest seks måneder efter ombytningsdagen. Der er ved en skattefri aktieombytning ikke mulighed for at gennemføre omdannelsen med tilbagevirkende kraft.

Overskrides fristen uden at der er givet dispensation, vurderes ombytningen til at være skattepligtig. Er betingelserne opfyldt er det dog stadig muligt at gennemføre ombytningen ud fra de skattefrie aktieombytningsregler, jf. ABL § 36 stk. 6. Der foretages i så fald en ombytning uden tilladelse.

3.3 Skattefri aktieombytning med tilladelse

Gennemførelse af en skattefri aktieombytning skal ske i henhold til ABL § 36 stk. 1 og 3. Tilladelsen fås af SKAT som i den forbindelse fastsætter særlige vilkår. Afslag på anmodning om tilladelse samt de særlige vilkår kan indbringes for landsskatteretten. Er det ansøgerens vurdering, at der er stillet urimelige vilkår, kan dette indbringes for landsskatteretten inden tre måneder efter afgørelsen er truffet. I forlængelse af dette kan afgørelser i landsskatteretten indbringes for domstolene (Olesen, 2020).

Det er muligt at indgive en ansøgning om tilladelse på vegne af en juridisk person, der på ansøgningstidspunktet endnu ikke er stiftet. Dette kan f.eks. være hvis der er et ønske om at gennemføre en skattefri virksomhedsomdannelse, hvor der efterfølgende sker en ombytning af de udstedte aktier med aktier i et nystiftet holdingselskab (Olesen, 2020).

Der vil, i forbindelse med tilladelsen, ofte blive stillet et krav om at eventuelle efterfølgende ændringer meldes til SKAT. Er ændringerne en viljebestemt eller forudsigelige disposition, skal anmeldelsen ske senest tre måneder forud for den påtænkte gennemførelse, hvorimod en uforudsigelig disposition skal anmeldes senest en måned efter ansøgeren er blevet bekendt med forholdet.

Overholdes vilkår eller anmeldelsesfristen ikke, vil dette medføre at tilladelsen bortfalder. Hvorvidt de ændrede forhold er af en sådan karakter, at grundlaget for den oprindelige tilladelse ikke længere er opfyldt, beror dog på en konkret vurdering.

Tilladelsen til gennemførelse af en skattefri aktieombytning kan kun gives på baggrund af forretningsmæssige begrundede dispositioner. I forbindelse med at SKAT behandler ansøgningen, undersøges også hvilket motiv der ligger bag ombytningen.

3.3.1 Forretningsmæssig begrundet formål

For at der kan opnås tilladelse til en skattefri aktieombytning, skal ansøgningen formuleres så der ligger en forretningsmæssig grund til at der ønskes en aktieombytning. Det er således ikke tilstrækkeligt at begrunde aktieombytningen med at aktieombytningen muliggør et fremtidigt generationsskifte. Der må i forbindelse med aktieombytningen ikke opnås skattemæssige fordele, da dette kan ses som et væsentligt incitament til at gennemføre en aktieombytning (Olesen, 2020).

Det er derfor vigtigt at ansøgningen udarbejdes omhyggeligt, hvor det forretningsmæssige formål grundigt beskrives. På denne måde undgås det at formålet vurderes som skatteundgåelse eller skatteunddragelse. Vurderer SKAT at dette er hovedformålet vil der blive givet afslag på ansøgningen. Alternativt kan der stilles vilkår til ombytningen, der sikrer at skatteundgåelse eller skatteunddragelse ikke vil blive resultatet af ombytningen. Når en ansøgning bliver vurderet af SKAT, fokuseres der på faktiske forhold, som har afgørende betydning for dispositionen, dog vil dette altid hvile på en konkret vurdering af de forskellige situationer (Olesen, 2020).

De forretningsmæssige årsager, som kan begrunde en skattefri aktieombytning, omfatter formål såsom generationsskifte, hæftelsesbegrænsning og omstrukturering.

Søges der tilladelse til en skattefri aktieombytning med et generationsskifte som hovedformål er det ikke nok at begrunde at der ønskes et generationsskifte. Der skal i ansøgningen også redegøres for, hvordan selskabsejeren tænker at gennemføre generationsskiftet samt hvorfor en skattefri aktieombytning er et nødvendigt element. Ud fra denne helhedsvurdering kan SKAT behandle ansøgningen. Der må dog ikke indtræde væsentlige ændrede forhold, i forhold til hvad der er oplyst, uden at give SKAT besked herom. Kan ansøgeren ikke konkretisere eller sandsynliggøre det forretningsmæssige formål samtidig med at der opstår skattemæssige fordele, antages det at sidstnævnte har været enten hovedformålet eller et af hovedformålene bag ønsket om en omstrukturering (Olesen, 2020).

Når der søges tilladelse med hæftelsesbegrænsning som hovedformål, svarer dette i praksis til et ønske om at opspare overskydende likviditet i holdingselskab adskilt fra driftsrisikoen i driftsselskabet eller at adskille driftsejendommen i et særskilt selskab under holdingselskabet. Dette formål vil dog ofte være som et supplement til et andet formål (Olesen, 2020).

Omstruktureringer inden for en koncern er en typisk forretningsmæssig begrundet disposition, såfremt den ikke er begrundet i et ønske om skatteundgåelse eller skatteunddragelse. Da omstrukturering som formål vurderes som en fornuftig, forretningsmæssig disposition er det ikke muligt for SKAT at afslå at give tilladelse til en skattefri aktieombytning. Er der derimod tidligere og inden for en kortere årrække foretaget en

omstrukturering, der gik i modsat retning af hvad der søges om, kan det være nødvendigt at supplere med en forretningsmæssig begrundelse (Olesen, 2020). Begrebet forretningsmæssig omfatter både selskabernes aktiviteter samt aktionærernes egne forhold. Sidstnævnte beror dog på en konkret vurdering.

Som nævnt tidligere vil en ansøgning, hvis hovedformål er skatteundgåelse eller skatteunddragelse medføre et afslag fra SKAT. Er et selskab oprindeligt stiftet via en skattefri virksomhedsomdannelse og har aktionæren en negativ anskaffelsessum, der er opstået som følge af tabsgivende drift vil der være tale om skatteundgåelse når der ønskes en skattefri aktieombytning med et formål om at stifte et holdingselskab så den negative anskaffelsessum ikke kommer til beskatning ved en eventuel konkurs. Fremgår der i ansøgningen derimod en forretningsmæssig begrundelse kan SKAT, på trods af at selskabet er stiftet via en skattefri virksomhedsomdannelse og med en negativ anskaffelsessum, godt give tilladelse til en skattefri ombytning.

Derudover kan det være svært at argumentere for at der foreligger forretningsmæssige begrundede forhold ved rene pengetanksselskaber. Et ønske om et hurtigt frasalg af de ombyttede aktier eller lignende situationer medfører oftest et afslag fra SKAT grundet skatteundgåelse eller unddragelse. Det er værd at bemærke at der på trods af et delvist forretningsmæssigt begrundet formål kan være et betydeligt motiv i at undgå beskatning.

3.3.2 Fastsættelse af vilkår

Tilladelsen til aktieombytningen var tidligere ofte givet med et krav om at aktierne ikke blev afstået indenfor en treårig periode. Denne praksis blev ændret som følge af Leur Bloom dommen. De generelle ejertidsvilkår suppleret med eventuelle yderligere vilkår blev ændret til at alle efterfølgende væsentlige ændrede forhold rapporteres til SKAT. Denne ændring blev til for at sikre at aktieombytningen ikke blev anvendt som et redskab til skatteundgåelse. Som udgangspunkt gives tilladelsen til aktieombytningen stadig med et treårigt anmeldelseskrav. Der kan dog forekomme lempelser af dette vilkår, jf. SKM2006.447 SKAT. Det er disse forhold der gør at en aktieombytning med tilladelse i visse tilfælde foretrækkes frem for aktieombytning uden tilladelse (Olesen, 2020).

Det vil altid bero på en konkret vurdering om hvorvidt der er opstået væsentlige ændrede forhold, men generelt vil der være tale om at SKAT skal meddeles når grundlaget for hovedformålet med omstruktureringen er ændret. Konsekvensen af at skatteyderen ikke giver SKAT besked om de ændrede forhold er at den oprindelige tilladelse ikke længere vil være gyldig og den dermed tilbagekaldes, hvilket betyder at ombytningen kan anses for skattepligtig (Olesen, 2020).

Nedenfor er uddybet en ikke udtømmende liste over situationer, hvor SKAT skal have besked om efterfølgende væsentlige ændrede forhold, jf. den juridiske vejledning 2021-1 C.D.6.3.6.1

Den vigtigste hovedregel ved tilladelse til en skattefri ombytning er at der ikke forekommer en afståelse af ejerandele i datterselskabet i minimum tre år efter at aktieombytningen er gennemført. Dette gælder både et egentligt salg og kapitaludvidelse, da enhver ændring i ejerforholdet til datterselskabet skal meldes til SKAT. Kravet er dog ikke et udtryk for at der kan gennemføres en hvilken som helst disposition når de tre år er gået. Foreligger der på ansøgningstidspunktet en intention om at afstå aktionerne efter en treårig periode skal dette oplyses i ansøgningen.

Der er som udgangspunkt ikke nogen begrænsninger i skatteyderens mulighed for at afstå aktier i holdingselskabet i forbindelse med en evt. ombytning. Dette skyldes at aktionæren succederer i den skattemæssige stilling som følger aktierne i det oprindelige datterselskab. En afståelse heraf vil medføre en beskatning af aktionæren, af forskellen mellem den oprindelige anskaffelsessum og afståelsessummen. Tilbage salg af holdingselskabets aktier er nævnt som en af de situationer, hvor der er anmeldelsespligt til SKAT, jf. den juridiske vejledning 2021-1 C.D.6.3.6.1

En kapitalforhøjelse i datterselskabet der som udgangspunkt er tegnet af andre end den oprindelige aktionærkreds vil ændre ejerfordelingen og vil som ovenfor nævnt medføre beskatning. I forlængelse af dette er der ingen særregler for udstedelse af aktier til medarbejdere, m.m. Dog vil disse dispositioner typisk have en væsentlig forretningsmæssig begrundelse og kan derfor være udslagsgivende når SKAT skal vurdere om der skal gives tilladelse eller ej. Er det kendt på ansøgningstidspunktet, bør det inkluderes i ansøgningen.

Ønskes der efter gennemførslen af en aktieombytning ændringer i datterselskabets aktieklassestatus, er der meddelelsespligt til SKAT. Dette gælder uanset om der sker en opdeling i aktieklasser, en ændring fra flere aktieklasser til at der kun skal være én eller øvrige ændringer i eksisterende aktieklassers rettigheder.

Tilsvarende er der rapporteringspligt, hvis der forekommer ændringer i ejerftaler eller lignende. Dette gælder hvad enten det vedrører en indgåelse eller ophævelse af ejerftaler eller andre væsentlige ændringer i ejerftalerne.

Sker der ved en vedtægtsændring en ændring i stemmerettigheder, hvor aktiemajoriteten går fra en aktionær til en anden, sidestilles det i retspraksis med en afståelse. På samme måde vil en ændring i retten til udbytte mellem forskellige aktieklasser også anses som en afståelse. Alle ændringer, hvor konsekvensen er formueforskydninger, vurderes som væsentlige ændringer med anmeldelsespligt til SKAT, da det sidestilles med en afståelse.

Som udgangspunkt vil det altid være hensigtsmæssigt at der laves en samlet ansøgning, hvor alle påtænkte tiltag er inkluderet. Er dette ikke tilfældet, skal disse forhold anmeldes til SKAT, også i tilfælde hvor nyt tiltag gennemføres uden tilladelse.

Hvad der sker i forlængelse af ombytningen, er derfor væsentlig for om der kan gives tilladelse, hvilket er årsagen til at SKAT skal underrettes om væsentlige efterfølgende omstruktureringer. Da vederlaget kan suppleres med en kontantudligning, er der ikke noget, der hindrer en spaltning umiddelbart efter aktieombytningen, jf. ABL §34. Er der grund til at tro at den ønskede omstruktureringsplan bunder i skatteundgåelse eller skatteunddragelse vil anmodningen blive afvist af SKAT. Alternativt kan de stille krav om ejertids, hvilket der som udgangspunkt ikke vil være nogen grund til at antage (Olesen, 2020).

Yderligere fremhæves der i den juridiske vejledning, at frasalg af én eller alle aktiviteter i driftsselskabet er omfattet af anmeldelsespligten. Der kan dog opstå usikkerhed om hvornår der er salg af driftsaktivitet skal anmeldes. På den ene side kan der argumenteres for at salg af hele driftsaktiviteten indenfor den treårige periode skal anmeldes, såfremt det var kendt på ansøgningstidspunktet og ikke informeret om i ansøgningen. På den anden side kan der argumenteres at det ikke er nødvendigt at anmelde et frasalg af et enkelt driftsaktiv, der ikke er af afgørende betydning for driften. Ovenstående kan klassificeres som yderpunkterne, hvori der ligger en mellemtilfælde. For at undgå eventuelle konsekvenser ved en manglende anmeldelse, er det altid en god ide at anmelde forholdene hvis der opstår tvivl (Skat, 2021).

Endeligt skal der nævnes at det ikke er muligt at SKAT kan opretholde tilladelsen til skattefrihed ved aktieombytningen, såfremt de efterfølgende forhold ikke lever op til kravet om at være forretningsmæssigt begrundet. Dette betyder at forhold, der ikke er inkluderet i ovenstående afsnit, skal være dispositioner, der er forretningsmæssigt begrundet. Derudover skal der som udgangspunkt ske en anmeldelse til SKAT, hvis dispositionerne er væsentlige for hovedformålet med ombytningen.

3.3.3 Anmeldelsesfrist for væsentlige ændrede vilkår og retsvirkningerne af tilsidesættelse heraf

Der skal senest tre måneder efter de forventes at indtræde ske en anmeldelse af påtænkte, forudsigelige og væsentlige ændringer. Dette kan være f.eks. kapitalnedsættelse, frasalg af datterselskabskapital, kapitalforhøjelse samt ønsker om at gennemføre yderligere omstruktureringstiltag.

Er der tale om uforudsigelige væsentlige ændringer skal disse anmeldes senest en måned efter at aktionæren er blevet bekendt med forholdene, som kan være sygdom, dødsfald, konkurs eller forhold der formentlig vil medføre væsentlig ændrede markedsforhold.

Ved manglende rettidig anmeldelse vil SKAT foretage en afklaring af hvilke retsvirkninger dette vil have. Ved vurdering heraf, vil flere forhold have betydning, herunder bl.a. om den manglende anmeldelse er bevidst

eller ubevidst, karakteren af de ændrede forhold, hvilken frist der ikke er overholdt samt i hvilket omfang. Herefter er det muligt at vurdere hvilken konsekvens den manglende anmeldelse skal have, hvilket kan være lige fra en opretholdelse af tilladelsen til at skattefriheden bortfalder. Som udgangspunkt vil sidstnævnte kun være en konsekvens, hvis de ændrede forhold ville have medført at den oprindelige tilladelse til aktieombytningen ikke var blevet godkendt (Olesen, 2020).

3.4 Skattefri aktieombytning uden tilladelse

Der har siden 18. april 2007 været mulighed for at gennemføre en skattefri aktieombytning uden tilladelse fra skat. Reglerne herfor fremgår af ABL § 36 stk. 6 og 7. Anvendes denne omstrukturingsmetode er det muligt at gennemføre en aktieombytning uden at der er et forretningsmæssigt formål.

3.4.1 Betingelser for at gennemføre en skattefri aktieombytning uden tilladelse

For at kunne gennemføre en skattefri aktieombytning uden tilladelse, skal de deltagende selskaber opfylde de samme grundlæggende betingelser som ved en aktieombytning med tilladelse. Det der gør de to metoder forskellige er hvordan kravene fortolkes. Anvendes reglerne i ABL § 36 stk. 6, tages der ikke højde for de subjektive forhold, der er grundlæggende for at gennemføre en ombytning med tilladelse. Det er dermed kun de objektive forhold, dvs. om betingelserne er opfyldt på ombytningstidspunktet, der gælder.

Der gælder dog en række særlige betingelser, der skal være opfyldt, når der gennemføres en skattefri aktieombytning uden tilladelse. Disse gennemgås i nedenstående afsnit.

Vederlag for de ombyttede aktier

Som tidligere nævnt er det et krav at der ydes et vederlag, der består af ejerandele i det erhvervende selskab evt. suppleret med kontanter. Dette er et krav der gælder uanset om aktieombytning gennemføres med eller uden tilladelse, dog er det specificeret i ABL § 36 stk. 6, 2. pkt. at det samlede vederlag, ved en aktieombytning uden tilladelse, svarer til handelsværdien for de ombyttede aktier. Dette krav skal stadig være opfyldt selvom der kun er én aktionær, der deltager i aktieombytningen, jf. SK2013.763SR. I praksis kan der, inden ombytningen gennemføres, indhentes et bindende svar på fastlæggelse af aktiernes handelsværdi.

Afståelse af aktier

Det essentielle ved en aktieombytning uden tilladelse er at aktierne i det erhvervede selskab ejes i minimum tre år fra ombytningstidspunktet, da et hurtigt salg anses som skatteudskydelse eller skatteundgåelse. Som nævnt tidligere vil den gennemførte aktieombytning blive skattepligtig, hvis ejertidskravet ikke overholdes. Dette gælder uanset om afståelsen er sket på grund af forsætlige årsager eller ej. Det er således underordnet om det skyldes aktionærens død eller om en tredjemand afgiver et fordelagtigt tilbud på driftsselskabet.

Med udgangspunkt i ovenstående er det derfor vigtigt at kunne skelne mellem hvornår der er tale om en afståelse. I henhold til ABL § 30 vil situationer som salg, tilbagesalg til udstedende selskab, bytte, konkurs eller tvangsopløsning, likvidation, kapitalnedsættelse samt visse vedtægtsændringer blive anset som en afståelse. I forhold til vedtægter, er det kun vedtægtsændringer, der medfører en formueforskydning mellem aktionærene, der karakteriseres som en afståelse. Når stemmerettighederne i forbindelse med en vedtægtsændring skifter fra en aktionær til en anden, vil der ligeledes være tale om en afståelse.

Da der i bestemmelsen er specificeret at der ikke må forekomme nogen afståelse af aktier i minimum tre år efter ombytningstidspunktet, betyder det at ombytningen vil blive skattepligtig ved en afståelse af en betydelig såvel som en ubetydelig aktiepost. Ejer det erhvervende selskab aktier i det erhvervede selskab forud for ombytningen, vil disse ikke være omfattet af aktieombytningen. Det anbefales dog at der indhentes et bindende svar på om en afståelse af denne aktiepost kan have betydning for aktieombytningen.

Derudover vil aktier der er afstået i forbindelse med en skattefri omstrukturering ikke blive anset som en afståelse, jf. ABL § 36 stk. 6, 4. pkt. I henhold til § 36 stk. 6, 3 pkt. vil følgende eksempler ikke blive anset som en afståelse af aktierne i det erhvervede selskab.

1. Det erhvervende selskab gennemfører en ny skattefri aktieombytning, hvor aktierne byttes med aktier i et mellemliggende holdingselskab
2. Det erhvervende selskab gennemfører en skattefri spaltning, hvor aktierne i det erhvervede selskab overdrages til et eller flere af de modtagende selskaber
3. Det erhvervede selskab efterfølgende gennemfører en skattefri spaltning
4. Der efterfølgende gennemføres en skattefri fusion, hvori enten det erhvervende eller det erhvervede selskab indgår

Gennemføres der en skattefri omstrukturering efter at have foretaget en skattefri aktieombytning uden tilladelse, vil den resterende løbetid på ejertidskravet blive videreført til selskabsdeltageren ved det eller de selskaber der deltager i de efterfølgende omstruktureringer.

Udbytte

Det har tidligere været gældende at der i forlængelse af ejertidskravet på tre år ikke måtte udloddes mere end det ordinære resultat. Dette er dog ikke medtaget i de nye regler om de objektive betingelser for en aktieombytning uden tilladelse.

Anmeldelse

Har et selskab deltaget i en aktieombytning uden tilladelse, skal der i forbindelse med selvangivelsen videregives oplysninger til SKAT om at der er deltaget i en ombytning efter de objektive regler, jf. ABL § 36 stk. 7. Overholdes dette ikke, vil det alene medføre at selskabet ikke har angivet en korrekt selvangivelse.

Derudover gælder det at såfremt en aktiepost afstås indenfor perioden på tre år, skal dette meldes til SKAT senest en måned efter afståelsen, jf. ABL § 36 stk. 7.

Krav til aktionæren

Udover at aktionæren skal være fuld skattepligtig til Danmark, kræver det yderligere at aktionæren efter reglerne i ligningslovens § 2 besidder bestemmende indflydelse i det erhvervede selskab, ombytter aktierne i selskabet med aktier i et selskab der er hjemmehørende på Færøerne eller i Grønland, et land der er medlem af EU/EØS eller som har en dobbeltoverenskomststafte med Danmark, jf. ABL § 36 stk. 6.

3.5 De skattemæssige konsekvenser af en skattefri aktieombytning

De skattemæssige konsekvenser af en aktieombytning med tilladelse varierer afhængig af om det er konsekvenserne for aktionæren eller det erhvervende selskab.

Som udgangspunkt vil en aktieombytning medføre at der sker en afståelse af aktier, som beskattes efter ABL §§ 8-9 for selskaber og § 12 for personer. Ved en skattefri aktieombytning foretages der en udskydning af beskatningen, som ellers ville indtræde ved ombytningen.

For selskaber, der skattefrit kan afstå aktier i henhold til ABL § 8, vil der ikke være noget incitament til at gennemføre en skattefri aktieombytning. Selskaber, der efter ABL § 9 er skattepligtig af afståelse af aktier har mulighed for at udskyde beskatningen efter reglerne i ABL § 36.

Dette regelsæt gør sig ligeledes gældende når aktionæren er en person. Dette betyder at hvis der er i henhold til VOL er gennemført en skattefri virksomhedsomdannelse og er der f.eks. en negativ anskaffelsessum på aktierne, vil en efterfølgende aktieombytning udløse en beskatning af den negative anskaffelsessum. Gennemføres aktieombytningen skattefrit, vil denne beskatning blive udskudt endnu en gang, til det tidspunkt, hvor aktierne i holdingselskabet afstås eller selskabet likvideres eller går konkurs.

Er der opnået tilladelse til en skattefri aktieombytning, vil beskatningen blive udskudt, da der vil være fuld succession på aktierne, jf. ABL § 36 stk. 1 med henvisning til FUL § 11. Overdragerens skattemæssige position på de aktier der indgår i overdragelsen, vil blive overført til de aktier, der erhverves i forbindelse med aktieombytningen, hvilket sker i forhold til anskaffelsestidspunkt, -summer og -hensigt.

Er der i forbindelse med ombytningen modtaget et kontant vederlag, beskattes dette som udbytte, forudsat at der ejes aktier i holdingselskabet efter aktieombytningen, jf. FUL § 9. Ejer aktionæren derimod ikke nogen aktier i holdingselskabet, vil vederlaget blive beskattet i den skattepligtige indkomst, jf. ABL § 12. Gennemføres ombytningen med et allerede eksisterende selskab, vil dette ikke have nogen betydning for aktionærene i det erhvervende selskab, såfremt ombytningen gennemføres til handelsværdi.

For det erhvervende selskab der har erhvervet aktier i det erhvervede selskab overdrages aktierne til anskaffelsessummen svarende til handelsværdien på ombytningstidspunktet. Udover dette gælder der ingen særlige regler i forhold til aktierne, hvilket inkluderer sambeskatning, der kan etableres i henhold til de almindelige gældende regler.

Ligesom ved en aktieombytning med tilladelse er grunden til at anvende den skattefri aktieombytning uden tilladelse at der er mulighed for at udskyde beskatningen i forbindelse med afståelse af aktierne. Konsekvenserne for en ombytning uden tilladelse svarer nogenlunde overens med dem for en ombytning med tilladelse. Først og fremmest udløses der ikke en beskatning hos aktionæren på ombytningstidspunktet. Skatten hviler derimod på de ombyttede aktier og udløses først på et senere tidspunkt.

Det udløser kun konsekvenser hvis ejertidskravet på de tre år ikke overholdes. Som nævnt tidligere vil aktionæren i så fald blive beskattet, uanset årsagen til at aktierne afhændes. I modsætning til en ombytning med tilladelse kan der ikke søges om dispensation fra ejertidskravet.

3.6 Aktieombytning efter de subjektive eller objektive regler

Det er vigtigt at der i overvejelserne om en aktieombytning indgår hvornår ombytningen skal gennemføres og med hvilket regelsæt. Det er derfor vigtigt at der kan skelnes mellem hvilke regler der indgår i de subjektive regler og hvilke der indgår i de objektive regler.

Når de objektive betingelserne for en aktieombytning uden tilladelse er opfyldt, kan denne gennemføres skattefrit. Det forekommer dog ofte i praksis, at der indhentes et bindende svar fra SKAT om at betingelserne er opfyldt. Ved en aktieombytning med tilladelse skal der søges om tilladelse til at gennemføre ombytningen skattefrit. Tidshorisonten vil være den samme uanset om der søges om tilladelse eller om der afventes svar på bindende svar fra SKAT.

Den største forskel mellem de objektive og subjektive regler er, at der ved en aktieombytning uden tilladelse ikke er krav om at ombytningen skal være forretningsmæssigt begrundet. Et eksempel på dette kunne være at to aktionærer vælger at gennemføre en skattefri aktieombytning, for derefter at lave en spaltning med det resultat at de får hver deres holdingselskab. Denne omstruktureringsplan ville efter de subjektive regler ikke

blive kvalificeret som et forretningsmæssigt formål. Anvendelse af det objektive regelsæt vil dermed være fordelagtigt at anvende når der ikke er et forretningsmæssigt begrundet formål.

Omvendt vil de subjektive regler være fordelagtige når der er et forretningsmæssigt formål, i og med at der er mulighed for at opnå dispensation til at beholde tilladelsen, hvis der indenfor de tre år opstår væsentlige ændringer i forhold til de oprindelige forhold. Dette vil ikke være en mulighed når der gennemføres en aktieombytning uden tilladelse.

De objektive regler er dermed bedst egnede når der enten forekommer ukomplicerede omstruktureringer eller ikke er en forretningsmæssig begrundelse. Er der derimod en risiko for at de ombyttede aktier afstås indenfor tre år efter ombytningen bør denne gennemføres ud fra de subjektive regler efter en forudgående tilladelse.

Er der modtaget afslag på at gennemføre en aktieombytning med tilladelse kan der, såfremt betingelserne er opfyldt, stadig gennemføres en aktieombytning uden tilladelse.

4. Fusion

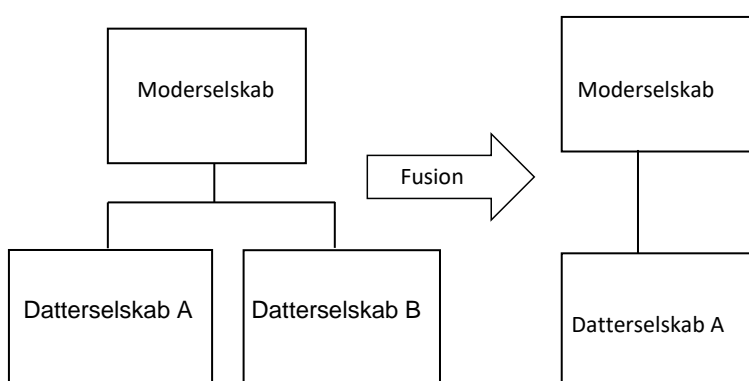
Der foreligger en fusion når to eller flere selskaber fusioneres og derefter udgør en samlet juridisk enhed. En fusion defineres dermed som en omstrukturering, hvor et selskab overdrager sin formue som helhed til et andet selskab eller sammensmeltes med dette, jf. FUL § 1 stk. 3. Disse benævnes også henholdsvis egentlig og uegentlig fusion.

Ovenstående skal forstås i sammenhæng med fusionsdirektivets definition, hvor ét eller flere selskaber opløses uden likvidation og i den forbindelse overdrager alle aktiver og passiver til enten et eksisterende eller et nystiftet selskab.

Er alle betingelserne i FUL § 9 og 11 opfyldt, kan fusionen gennemføres skattefrit, hvis de ikke er opfyldt vil fusionen være skattepligtig. Hvorvidt fusionen skal gennemføres skattepligtigt eller skattefrit, afhænger af en konkret vurdering, hvor der bl.a. skal tages højde for eventuelle skattemæssige underskud i de fusionerede selskaber forud for fusionen. Fusionen kan gennemføres som henholdsvis en vandret eller lodret fusion, hvor også en omvendt lodret fusion indgår.

En vandret fusion kendetegnes ved at to eller flere selskaber enten overdrager alle aktiver og passiver som en helhed til et nystiftet tredje selskab, hvorefter de oprindelige selskaber ophører. Derudover er det muligt at gennemføre en vandret fusion når det ene selskab overdrager alle aktiver og passiver til et andet selskab, hvor det førstnævnte selskab ophører og det sidstnævnte færtsætter. Det selskabsretlige regelsæt findes i SL §§ 236-251. Nedenstående figur illustrerer en vandret fusion.

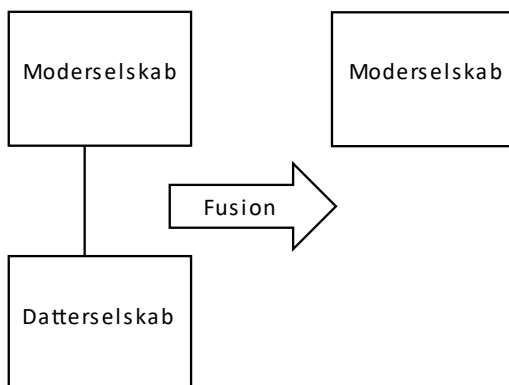
Figur 4.1: Vandret fusion



Kilde: Egen tilvirkning

En lodret fusion er kendetegnet ved at der gennemføres en fusion mellem koncernforbundne selskaber, i form af et moderselskab og et datterselskab. Moderselskabet overtager ved en lodret fusion alle datterselskabets aktiver og passiver, hvorefter datterselskabet ophører. Eftersom datterselskabet i forbindelse med fusionen bliver en del af moderselskabet, er der ingen selskabsretlige krav til udstedelse af ejerandele. Dette gælder ligeledes for skattemæssige krav om udstedelse af ejerandele, uanset om der gennemføres en skattepligtig eller skattefri fusion. De selskabsretlige regler om lodrette fusioner er angivet i SL § 252. Figur nedenfor skitserer en lodret fusion.

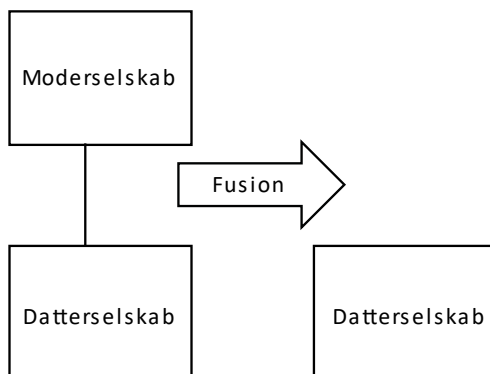
Figur 4.2: Lodret fusion



Kilde: Egen tilvirkning

En omvendt lodret fusion sker, ligesom i den lodrette fusion, når moderselskabet og datterselskabet fusionerer med hinanden. Men i stedet for at det er moderselskabet, der er det fortsættende selskab, er det i den omvendt lodrette fusion datterselskabet der er det fortsættende selskab. Der fremgår af selskabsloven ingen specifikke regler om de omvendt lodrette fusioner. Der anvendes derfor de selskabsretlige regler om vandrette fusioner, dvs. SL §§ 236 251. Den omvendt lodrette fusion fremgår af figur nedenfor.

Figur 4.3: Omvendt lodret fusion



Kilde: Egen tilvirkning

4.1 Selskabsretlige forhold

For at der skatteretligt kan gennemføres en fusion, kræver det at der selskabsretligt foreligger en fusion. Dette ses ofte som fusioner mellem aktieselskaber og/eller anpartsselskaber. Det fremgår af SL, at der er en fast procedure for hvordan en fusion gennemføres, som skal overholdes for at der selskabsretligt og dermed også skatteretligt kan laves en fusion.

Denne procedure indebærer udarbejdelse af en fusionsplan, jf. SL § 237, hvori følgende skal indgå:

- 1. kapitalsekskabernes navne og eventuelle binavne, herunder om et ophørende kapitalsekskabs navn eller binavn skal indgå som binavn for det fortsættende kapitalsekskab*
- 2. kapitalsekskabernes hjemsted*
- 3. vederlaget for kapitalandelene i et ophørende kapitalsekskab*
- 4. tidspunktet, fra hvilket de kapitalandele. Der eventuelt ydes som vederlag, giverret til udbytte,*
- 5. de rettigheder i det fortsættende kapitalsekskab, der tillægges eventuelle indehavere af kapitalandele og gældsbreve med særlige rettigheder i et ophørende kapitalsekskab,*
- 6. eventuelle andre foranstaltninger til fordel for indehavere af de i nr. 5 omhandlede kapitalandele og gældsbreve,*
- 7. notering af eventuelle kapitalandele, der ydes som vederlag, samt eventuel udlevering af ejerbeviser,*
- 8. tidspunktet, fra hvilket et ophørende kapitalsekskabs rettigheder og forpligtelser regnskabsmæssigt skal anses for overgået, jf. stk. 4,*
- 9. enhver særlig fordel, der gives medlemmerne af kapitalsekskabernes ledelse, og*
- 10. udkast til vedtægter, jf. §§ 28 og 29, hvis der ved fusionen dannes et nyt kapitalsekskab.*

Når den endelige beslutning om gennemførelse af fusionen er truffet skal dette anmeldes til Erhvervsstyrelsen. Fusionen vil først anses som selskabsretligt gennemført når anmeldelsen er registreret der. Registreringen sikrer ikke kun fusionens eksistens selskabsretligt, men er også en forudsætning for de skatteretlige retsvirkninger (Olesen, 2020).

Det er de centrale ledelsessorganer i de deltagende selskaber, der i samarbejde opretter og underskriver fusionsplanen. Dog kan der i enighed besluttet ikke at udarbejde en fusionsplan, hvis det alene er anpartsselskaber, der deltager i fusionen (Bille, et al., 2019). I henhold til SL § 237 stk. 4 er det et krav at fusionsplanen skal være underskrevet senest ved udløbet af det regnskabsår, hvor fusionens regnskabsmæssige virkning indgår. Overholdes fristen ikke, vil fusionen anses for ikke at være gennemført.

Det er muligt at anvende fusioner når f.eks. to aktionærer, med hver deres selskab, har et ønske om at skabe en synergieffekt ved at fusionere deres selskaber til ét samlet selskab. Som udgangspunkt vil anvendelse af denne metode medføre en beskatning, medmindre regelsættet i FUL anvendes.

Derudover kan reglerne anvendes som led i et generationsskifte, f.eks. hvor en far, der tidligere har overdraget sit driftsselskab til sin søn samtidig med at han har beholdt en erhvervsejendom i sit selskab, nu står med et ønske om at færdiggøre generationsskiftet. Dette kan ske ved at overdrage det ejendomsselskab, der i forbindelse med overdragelsen blev holdt ude så sønnen kunne finansiere overtagelsen af driftsselskabet fra far til søn. Da der gennemføres en fusion, vil faderen igen være kapitalejer i driftsselskabet samtidig med at erhvervsejendommen vil stå som et aktiv i driftsselskabet. I denne forbindelse vil faderens aktier blive overdraget til sønnen med succession, jf. ABL § 34. Dette sikrer endvidere at problemet med pengetanksselskabet i ABL § 34 bliver undgået.

Yderligere muligheder for fusioner ses ofte hvor det er anvendt til at rydde op i selskabskonstruktioner, hvor behovet for antallet af selskaber er mindre end det hidtil har været.

4.2 Skattepligtig fusion

Det er sjældent relevant at gennemføre en skattepligtig fusion, i og med dette vil medføre en almindelig ophørsbeskatning i henhold til SEL § 5 samt avancebeskatning efter ABL. Fusionen vil ikke have øvrige særlige forhold, da skatteforholdene i det indskydende selskab ikke har nogen betydning for det modtagende selskab. Eventuelle tidligere underskud i det modtagende selskab kan stadig fremføres, som om der ikke var gennemført en fusion.

Det kan være en fordel at anvende en skattepligtig fusion, såfremt det indskydende selskab har underskud eller fremførte underskud fra tidligere år, da disse kan anvendes i forbindelse med fusionen. Derudover kan den skattepligtige fusion være relevant hvis avancen er på et niveau, hvor en beskatning ikke vil have den store betydning. Dette vil medføre at fusionen er nemmere at håndtere i praksis, da det ikke kræver opfyldelse af den samme mængde af betingelser som en skattefri fusion.

Der er endvidere mulighed for at gennemføre fusionen med tilbagevirkende kraft, dog skal fusionen være gældende fra vedtagelsestidspunktet, jf. FUL § 8a.

4.3 Skattefri fusion

Hvis de deltagende selskaber, som tidligere nævnt opfylder betingelserne i FUL §§ 9 og 11 kan der vælges at gennemføre fusionen skattefrit. Dette kræver dog at følgende betingelser er opfyldt.

4.3.1 Betingelser for anvendelse af regelsæt om skattefri fusion

En fusion kræver ingen forudgående tilladelse fra SKAT og det er heller ikke muligt at søge om tilladelse. Dette adskiller sig fra de andre omstrukturingsmodeller, som skattefrit kan gennemføres med eller uden tilladelse fra SKAT.

I stedet er der en række krav, der skal opfyldes for at regelsættet kan anvendes. Disse indeholder bl.a. krav i forhold til udstedelse af aktier, vederlæggelse samt fusionsplanen. Opstår der tvivl om hvorvidt betingelserne er opfyldt skal dette afklares ved bindende svar fra SKAT inden fusionen gennemføres.

4.3.1.1 Krav til selskaberne

I henhold til kapitel 1 i FUL kan aktie- og anpartsselskaber samt øvrige selskaber med begrænset hæftelse fusionere skattefrit. Reglerne kan dermed ikke anvendes på kommanditselskaber eller partnerselskaber.

Reglerne i kapitel 1 i FUL omhandler aktie- og anpartsselskaber der er registret i Danmark samt selskaber efter SL § 1 stk. 1 nr. 2, som er hjemmehørende i Danmark. Selskaber der ikke er hjemmehørende, er således ikke omfattet af reglerne i kapitel 1, men er behandlet i FUL § 15. Disse selskaber vil ikke blive nærmere behandlet, da der er afgrænset derfra.

4.3.1.2 Krav til vederlag

Vederlaget til aktionærene i det eller de ophørende selskaber vil ofte bestå af aktier i enten et nyt selskab, der er stiftet i forbindelse med fusionen eller det fortsættende selskab. Derudover kan vederlaget bestå af et kontant beløb, som beskattes som udbytte ved aktionæren i det indskydende selskab, jf. FUL § 9. Kontante udligningssummer udgør alt der ikke er aktier i det erhvervende selskab. Det gælder dog at kontante udligningssummer behandles efter reglerne om aktieafståelse i ABL, såfremt aktionæren i forbindelse med fusionen træder helt ud af koncernen. Dette betyder at der sker en avancebeskatning af kontantvederlaget, hvis aktionæren efter fusionen ikke ejer aktier i hverken det indskydende eller det modtagende selskab, hermed også koncernforbundne selskaber. Beskatningen vil ske i henhold til ABL §§ 8-9 for selskaber og § 12 for personer.

Ejerne i de fusionerede selskaber kan dermed vedlægges med aktier/anparter eller kontanter. Der er ingen krav til at et vederlag i kontanter fordeles forholdsmæssigt i forhold til ejerandele hos de tidligere aktionærer, jf. departements udtalelse i Tfs1997.229. Skatteretligt kan et kontantvederlag dermed tilfalde én eller få aktionærer. Det er dog vigtigt at der ikke opstår en skævdeling imellem de aktionærer der deltager i fusionen.

Dette betyder at aktionærene skal vederlægges i forhold til de værdier de ligger ind i fusionen, hvilket i praksis svarer til at værdiansættelsen svarer til handelsværdien. Overholdes dette ikke, vil fusionen anses for ikke at være omfattet af FUL. Der kan dog fraviges for dette forhold, såfremt SKAT ud fra et ligningssvar vurderer, at der ikke er mulighed for at opnå utilsigtede skattemæssige fordele, jf. SKM 2009.58SR.

I henhold til FUL § 2 stk. 1 skal det modtagende selskab udstede ejerandele til mindst én af aktionærene i det indskydende selskab for at der skattefrit kan gennemføres en fusion efter FUL. Dette krav skal sikre at den skattemæssige anskaffelsessum kan relateres til de ejerandele, der udstedes i forbindelse med fusionen. Overholdes dette krav ikke vil det ikke være muligt at gennemføre fusionen skattefrit. Gennemføres der en lodret fusion, er der ikke nogen krav om udstedelse af aktier eller anparter, dog skal ejerandelene udstedes til ejerne af moderselskabet når der er tale om en omvendt lodret fusion.

På grund af de væsentlige konsekvenser en manglende overholdelse af FUL vil medføre, er det altid fordelagtigt at få klarlagt eventuelle uklarheder med et bindende svar fra SKAT forud for gennemførelse af en fusion.

4.3.1.3 Fusionsdatoen

I skattemæssig forstand svarer fusionsdatoen til den dato den åbningsstatus der i forbindelse med fusionen udarbejdes for det modtagende selskab, jf. FUL § 5 stk. 1. Såfremt der i forbindelse med fusionen stiftes et nyt selskab, skal fusionsdatoen svare til det modtagende selskabs åbningsstatus, hvorimod fusionsdatoen i et allerede eksisterende modtagende selskab skal være sammenfaldende med regnskabsårets åbningsdato i det modtagende selskab.

Det almindelige udgangspunkt for fastsættelsen af fusionsdatoen fremgår af FUL § 5 stk. 1 mens undtagelser hertil fremgår af stk. 2 og 3. Undtagelserne fremgår af følgende afsnit, men det er værd at bemærke at der med et bindende svar fra SKAT er mulighed for at fastsætte fusionsdatoen inden gennemførelse af fusionen.

Det er efter FUL § 5 stk. 2, muligt at udarbejde et perioderegnskab for en kortere periode, som ligger forud for fusionsdatoen. Dette sker når der i fusionen indgår et skuffeselskab, der ikke har drevet virksomhed samtidig med at hele egenkapitalen har stået som et kontant indestående i en bank. Første regnskabsperiode kan her løbe fra stiftelsen såfremt fusionsdatoen ligger 12 måneder efter regnskabsperiodens slutning, som ikke overstiger 18 måneder.

Situationer, hvor der i forbindelse med perioden enten opstår eller ophører en koncernforbindelse er reguleret af FUL § 5 stk. 3. Her gælder det at i tilfælde af at indkomsten i et af de deltagende selskaber opgøres efter reglerne om udarbejdelsen af delopgørelser ved etablering og ophør af koncernforbindelser,

jf. SEL § 31 stk. 3, skal den skattemæssige fusionsdatoen svare til tidspunktet for henholdsvis ophøret eller etableringen af koncernforbindelsen.

Det sker ofte at omstruktureringer og koncernforbindelser går hånd i hånd, så der enten bliver etableret eller ophører en koncernforbindelse når der gennemføres en omstrukturering. Reglerne om etablering eller ophør af koncernforbindelser i forbindelse med fusioner skal forstås sammen med reglerne i SEL § 31-31c om national sambeskatning. Her gælder det at selskaber, der har etableret en koncernforbindelse skal sambeskattes fra etableringen til og med ophøret af forbindelsen.

Bestemmelserne i FUL § 5 stk. 3 omfatter dog kun de selskaber, der i forbindelse med en fusion enten træder ind eller ud af en sambeskatning. Der kan derfor opstå situationer, hvor flere selskaber deltager i en fusion, men hvor der er forskellige fusionsdatoer.

4.3.1.4 Indsendelse af dokumenter

Gennemføres der en skattefri fusion, skal dette anmeldes senest en måned efter gennemførelsen, jf. FUL § 6 stk. 3. Endvidere har skatteministeren bemyndigelse til at fastsætte nærmere regler for hvilke oplysninger der skal videregives til SKAT, når et datterselskab overdrager alle aktiver og passiver til moderselskabet samt ved fusioner i øvrigt, jf. FUL § 6. Dette er beskrevet i bekendtgørelse nr. 1003 af 6. september 2014, § 1, som beskriver følgende:

- 1) *Hvilken type skattefri omstrukturering der er gennemført,*
- 2) *den skattemæssige virkningsdato samt vedtagelsesdato for den skattefri omstrukturering,*
- 3) *hvilke selskaber m.v. der er henholdsvis indskydende og modtagende,*
- 4) *hvilke sambeskattede datterselskaber, der overgår fra det eller de indskydende selskaber til det eller de modtagende selskaber i forbindelse med den skattefrie omstrukturering,*
- 5) *om omstruktureringen er foregået inden for eller uden for sambeskatningskredsen, og*
- 6) *såfremt SKAT anmoder om det, størrelsen af det modtagne underskud efter selskabsskattelovens § 12 og fondsbeskatningslovens § 3, stk. 2, angivet i procent.*

4.4 Retsvirkninger af en skattefri fusion

En fusion resulterer i en dobbeltafståelse. For aktionærene i det eller de ophørende selskaber betyder det en afståelse af aktier, som udløser avancebeskatning i henhold til ABL § 8-9 for selskaber og § 12 for personer. For selskaber, der i forbindelse med en fusion ophører, vil det medføre en afståelse af aktiver til det modtagende selskab. De vil dermed blive skattepligtige af avancer og genvundne afskrivninger, jf. skattelovgivningens almindelige regler.

Gennemføres den derimod skattefrit i henhold til FUL, vil det ikke udløse en beskatning hos hverken selskab eller aktionær. Dette er resultatet af at fusionen gennemføres ved en succession i to led, i form af et vederlag til aktionæren og aktier til det modtagende selskab.

Konsekvenserne for de deltagende selskaber kan opdeles efter hvilke konsekvenser, der er for henholdsvis det indskydende og det modtagende selskab.

4.4.1 Konsekvenser for det indskydende selskab

Når reglerne om skattefri fusion anvendes, vil det for selskabet ikke medføre en beskatning efter reglerne i ABL. Dette betyder dermed at såfremt reglerne om skattefri fusion i FUL ikke anvendes vil afståelsen af aktiverne blive skattepligtig i henhold til kursgevinstloven (KGL), ABL, afskrivningslovens (AL) § 40, ejendomsavancebeskatningsloven (EBL) samt genvundne afskrivninger.

4.4.2 Konsekvenser for det modtagende selskab

Eftersom det indskydende selskab ikke bliver skattepligtig ved gennemførelse af en skattefri fusion, vil den latente skattepligt, der hviler på de overdragne aktiver, blive overdraget til det modtagende selskab.

Som udgangspunkt sker der dermed en succession, jf. FUL § 8, hvori det er fastlagt at en skattefri fusion medfører at det modtagende selskab indtræder i det indskydende selskabs skattemæssige stilling. Dette betyder at det modtagende selskab succederer i forhold til de aktiver og passiver, der bliver overdraget i forhold til anskaffelsestidspunkt og-sum samt af- og nedskrivninger, der er foretaget af det indskydende selskab.

Det er dog ikke altid at det modtagende selskab succederer i aktiverne, hvor der gælder en række undtagelser. Disse er gennemgået i følgende afsnit.

Første undtagelse er i forhold til næring og en senere afståelse af overdragne næringsaktiver i det modtagende selskab, hvor der gælder nogle særregler. Et eksempel på dette kan være at et indskydende ejendomsselskab med næringsstatus fusionerer med et modtagende selskab, der ikke tidligere har ejet ejendomme. Næringsstatusen vil blive overført til det modtagende selskab og vil sandsynligvis også have en indflydelse på ejendomme der erhverves efter fusionen. Selskaberne vil i disse situationer være omfattet af næringsbeskatning, hvis der efterfølgende sker en afståelse. Gennem f.eks. et bindende svar fra SKAT vil det dog være muligt at få formodningen om nyerhvervede ejendomme afkræftet.

Derudover er der mulighed for at anvende EBL § 6a, som gør det muligt at nedsætte anskaffelsessummen for en erhvervet ejendom med fortjenesten fra en tidligere afstået ejendom. Dette er dog kun muligt såfremt

ejendommen udelukkende har været erhvervsmæssigt anvendt. Derudover er det en forudsætning, at der skattemæssigt er en identitet mellem den part der realiserer avancen og den som anskaffer en ny ejendom.

I tilfælde hvor det indskydende selskab har anvendt lagerprincippet på værdipapirbeholdningen vil det modtagende selskab succedere, jf. FUL § 8 stk. 3. Eventuelle tab eller fortjenester det indskydende selskab har opnået på aktiverne skal dermed indregnes i det modtagende selskabs indkomst.

Det er i FUL § 8 stk. 4 noteret at der i det modtagende selskab i forbindelse med en opgørelse af tab på næringsaktiver i henhold til ABL § 5 a, skal medregne udbytte modtaget i det indskydende selskab.

Endelig er det i FUL § 8 stk. 5 angivet at det modtagende selskabs egne aktiver og passiver og som dermed ikke er modtaget af det indskydende selskab ikke vil blive berørt af fusionen. Dette gælder dog kun såfremt det modtagende selskab kan dokumentere hvilke aktiver, der vedrører fusionen samt hvilke der ikke har haft nogen indflydelse på fusionen. Denne dokumentation skal bestå af det modtagende selskabs regnskab, herunder bl.a. anlægskartoteker samt skatteopgørelser, mv.

For at kunne anvende regelsættet i ABL § 8 stk. 5 kræver det at såfremt det af anden lovgivning er bestemt at f.eks. alle aktiver behandles på samme måde, skal aktiver behandles ens uanset om de er fra før eller efter fusionen. Dette kan f.eks. være noterede aktier i henhold til ABL § 23 stk. 6, som kræver at såfremt realisationsprincippet anvendes, skal denne anvendes på alle unoterede aktier.

Da fusionsdatoen som udgangspunkt svarer til den skattemæssige skæringsdato, betyder det at den skattepligtige indkomst i det indskydende selskab som udgangspunkt opgøres til fusionsdatoen, jf. FUL § 7 stk. 1. Herefter vil det modtagende selskab indtræde i den skattemæssige position. Dette gælder i forhold til skattemæssige rettigheder og forpligtelser, hvorunder der indgår eventuelle skattekrav, der kan være rejst inden fusionen samt anmodninger om at genoptage tidligere års skatteangivelser i det indskydende selskab i henhold til de almindelige regler herom. Det er det modtagende selskabs ansvar at afgive oplysninger om selvangivelsen i det indskydende selskab fra sidste skatteår og frem til fusionsdatoen.

4.4.3 Underskud opstået før fusionsdatoen

Behandlingen af skattemæssige underskud er væsentlige når selskaber står over for overvejelser om omstruktureringer generelt. Som udgangspunkt vil både det indskydende og modtagende selskab miste retten til at fremføre underskud i perioden, der ligger forud for fusionen, jf. FUL § 8 stk. 6. Bestemmelsen sikrer at der ikke opstår skattemæssige fordele når et selskab med overskud fusionerer med et der har oparbejdet et væsentligt skattemæssigt underskud. Dette betyder at selskaber ved fusioner skal være opmærksomme på skattemæssige underskud og lave en grundig overvejelse om hvorvidt der skal gennemføres en fusion, da store tab kan gå tabt i en skattefri fusion.

Denne hovedregel kan dog fraviges når der fusioneres med sambeskattede selskaber. Dette er for at selskaber der i forvejen er sambeskattet og kan overføre underskud ikke bliver stillet dårligere, hvis de fusionerer. Underskud fra tidligere år og som er opstået i år hvor der har været en sambeskatning, kan uden begrænsninger fradrages i sambeskatningsindkomsten. Dette gælder også selvom underskuddet er fra et søsterselskab i sambeskatningen, jf. FUL § 8 stk. 6, 2. pkt.

4.4.4 Underskud opstået i mellemprioroden

Som et supplement til ovenstående beskriver bestemmelserne i FUL § 8 stk. 7 begrænsningen i hvornår der kan anvendes et underskud i det fortsættende selskab fra mellemprioroden, som er betegnelsen for prioroden fra fusionsdatoen til tidspunktet hvor fusionen bliver vedtaget. Af den årsag vedrører denne bestemmelse kun de tilfælde, hvor omstruktureringsdatoen og vedtagelsesdatoen ikke er den samme, jf. FUL § 5 stk. 1.

Er der tale om en fusion mellem selskaber, hvor der ikke tidligere har været en koncernforbindelse igennem hele mellemprioroden, kan et skattemæssigt underskud opstået i denne periode som hovedregel godt fradrages i en anden indkomst, hvorimod der er begrænsninger i fremførelsen af et underskud, jf. FUL § 8 stk. 7. Den bestemmelse er et værktøj, der sikrer at formålet med en skattefri fusion ikke er skatteundgåelse.

Endvidere gælder det at såfremt de selskaber der deltager i fusionen, har et underskud i mellemprioroden og der har været en koncernforbindelse fra fusionsdatoen og frem til vedtagelsesdatoen have mulighed for at få fradrag for underskuddet. Dette gælder dermed kun hvor selskaber enten direkte eller indirekte er ejet af samme aktionærkreds, som ejer mere end 50 % af aktiekapitalen i hvert selskab eller direkte eller indirekte har råderet over mere end halvdelen af stemmerne i hvert selskab (Olesen, 2020).

4.4.5 Kapitaltab

Slutteligt vil der i henhold til FUL § 8 stk. 8 ikke være mulighed for at der i det modtagende selskab kan ske en fremførelse af kapitaltab, der stammer fra det indskydende selskab. Dette gælder uanset om bestemmelserne fremgår af ABL, KGL eller EBL. Dette er dog kun gældende for tab fra tidligere indkomstår.

4.5 Skattemæssige konsekvenser af den skattefri fusion for aktionærerne

Det står selskaberne frit for om vederlæggelsen skal ske i form af aktier i det modtagende selskab, kontanter eller en kombination af aktier og en kontant udligningssum. Består vederlaget til aktionærerne i det indskydende selskab af andet end aktier, skal dette beskattes som udbytte, jf. FUL § 9. Den eneste undtagelse til dette er at kontante udligningssummer ses som en aktieafståelse efter ABL når aktionæren i forbindelse med fusionen helt udtræder af koncernen.

Beskatningsgrundlaget svarer til værdien af vederlaget på fusionsdatoen, der skal svare til den reelle værdi aktionæren modtager. I forhold til de aktier der overdrages til det modtagende selskab, skal de svare overens med den oprindelige anskaffelse i det indskydende selskab. Der sker dermed en fuld succession i forhold til anskaffelsestidspunkt, anskaffelsessum og intensjon, jf. FUL § 11.

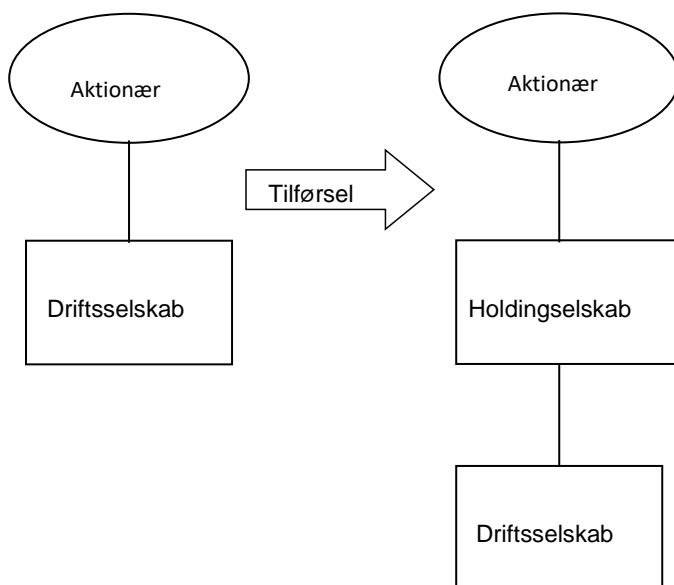
Har et selskab der deltager i en fusion udstedt ubenyttede tegningsretter, vil disse som udgangspunkt anses for at være afstået.

Såfremt der fusioneres med et selskab, som har andre aktionærer, vil det modtagende selskabs aktionærer ikke blive beskattet af den skattefrie fusion, såfremt fusionen gennemføres til handelsværdi. Sker der f.eks. en fusion mellem to selskaber der er ejet af henholdsvis en far og en søn, vil en for lav værdiansættelse, i forhold til handelsværdien, af faderens selskab have både skattemæssige og afgiftsmæssige konsekvenser for både faderen og sønnen.

5. Tilførsel af aktiver

Omstruktureringsmodellen tilførsel aktiver anvendes når et selskab samlet eller delvist overdrages til et andet selskab. Det indskydende selskab indskyder dermed aktiver og passiver i det modtagende selskab og modtager i retur et vederlag i form af aktier eller anparter i det modtagende selskab (Olesen, 2020). Modellen er skitseret i figuren nedenfor.

Figur 5.1: Tilførsel af aktiver



Kilde: Egen tilvirkning

Overførslen af selskabets aktiver og passiver vil som udgangspunkt udløse en afståelsesbeskatning ved det indskydende selskab, da der er tale om en afståelse af aktiver, som vil medføre kapitalgevinstbeskatning. I henhold til FUL er det ligesom ved de andre omstruktureringsmodeller muligt at udskyde beskatningen ved at det modtagende selskab succederer i det indskydende selskabs skattemæssige værdier i forhold til aktiverne.

Ligesom ved en aktieombytning kan der her foretages en skattefri tilførsel af aktiver efter henholdsvis de subjektive og objektive betingelser, dvs. med eller uden tilladelse.

5.1 Selskabsretlig gennemførelse af tilførsel af aktiver

Der findes ingen regler i SL, der specifikt omhandler tilførsel af aktiver. Der gælder forskellige regler, afhængig af om tilførslen af aktiver sker til et nystiftet selskab eller et allerede eksisterende selskab. Når der tilføres aktiver, vil det i selskabsretlig forstand ske ved apportindskud, uanset om det sker skattepligtigt eller skattefrit. Tilførsel af aktiver til et nystiftet selskab gennemføres i henhold til SL §§ 35-98, hvor tilførsel af aktiver til et allerede eksisterende selskab sker ved en kapitalforhøjelse ud fra bestemmelserne i SL § 160.

5.2 Skattepligtig tilførsel af aktiver

Som udgangspunkt anses tilførsel af aktiver som værende en afståelse af aktiver til et nyt selskab, der udløser en afståelsesbeskatning i det indskydende selskab. Dette relaterer sig oftest ved genvundne afskrivninger, afståelse af goodwill, ejendomsavance og kursgevinstbeskatning. Aktiverne regnes for at være afstået på overdragelsestidspunktet til handelsværdien. Dette vil dermed også svare til anskaffelsessummen for de kapitalandelene, der modtages som vederlag. For det modtagende selskabs vedkommende vil denne omstrukturering betyde at de modtager det indskydende selskabs aktiver og passiver, som anses for at være anskaffet til handelsværdien på overdragelsestidspunktet (Bille, et al., 2019).

Ved en skattepligtig tilførsel af aktiver anses gennemførelsen at være det tidspunkt, hvor den endelige beslutning træffes, hvilket i tilfælde af at det modtagende selskab er nystiftet ofte vil være når stiftelsesdokumentet underskrives. Såfremt det modtagende selskab er et allerede eksisterende selskab, vil overdragelsestidspunktet svare til datoen, hvor det indskydende selskab indtræder i tegningslisten eller generalforsamlingsprotokollen. Alternativt kan tidspunktet være når aftalen om kapitalforhøjelsen indgås (Bille, et al., 2019).

Består det modtagne vederlag af egne kapitalandele vil overdragelsestidspunktet svare til når der aftalen om at selskabet skal overdrages bliver indgået.

Når tilførslen af aktiver sker skattepligtigt, er der mulighed for at overdragelsen kan ske med tilbagevirkende kraft i henhold til SEL § 4, stk. 5. For at dette kan lade sig gøre skal selskaberne leve op til følgende krav:

- Tilførslen af aktiver kan kun ske til et nystiftet selskab
- Selskabskapitalen i det modtagende selskab skal som helhed ejes af det indskydende selskab, hvor regnskabsåret skal løbe fra skæringsdatoen og udgangspunktet skal være den udarbejdede åbningsbalance
- Skæringsdatoen skal være efter det sidste normale indkomstår i det indskydende selskab
- Det modtagende selskab skal være stiftet senest seks måneder efter skæringsdatoen

En skattepligtig tilførsel af aktiver kan anvendes, når skattepligten er minimal eller ikke eksisterede. Eftersom denne metode sidestilles med en afståelse, vil hverken de objektive eller subjektive regler gælde, som de vil ved en skattefri tilførsel af aktiver med eller uden tilladelse. Dette betyder at kravet om at aktierne ikke må afstås inden for de første tre år efter omstrukturen ikke gælder og selskabet derfor frit kan disponere over aktierne i det indskydende selskab. En skattepligtig tilførsel af aktiver kan ligesom ved en skattepligtig aktieombytning være fordelagtig, hvis der i selskabet er oparbejdet store underskud eller tab (Olesen, 2020).

5.3 Skattefri tilførsel af aktiver

Som nævnt ovenfor kan en skattefri tilførsel af aktiver gennemføres med eller uden tilladelse fra SKAT. I de efterfølgende afsnit vil de grundlæggende betingelser for en skattefri tilførsel af aktiver, hvad enten den gennemføres med eller uden tilladelse, blive gennemgået.

5.3.1 Hvilke selskaber er omfattet

Ligesom med aktieombytning er der en række betingelser, der gælder når der gennemføres skattefri tilførsel af aktiver. Først og fremmest kræves der at de deltagende selskaber hører under begrebet selskab i en medlemsstat, jf. artikel 3 i direktion 2009/133EF. For Danmark betyder det at selskaberne skal være defineret som aktie- og anpartsselskaber.

En skattefri tilførsel af aktiver kan ikke gennemføres, hvis selskabet er en transparent enhed, såsom et kommanditselskab eller partnerselskab.

5.3.2 Grundlæggende betingelser

Anvendes regelsættet om skattefri tilførsel af aktiver er der en række betingelser det indskydende og det modtagende selskab skal opfylde. Grundlæggende er det et krav at der overdrages en samlet virksomhed. Dette kan imødekommes ved at enten hele selskabet overføres eller at det kun er en gren af selskabet der overdrages. Sidstnævnte kræver dog at det svarer til en selvstændig virksomhed.

For det modtagende selskab kræves der at det efter gennemførelsen skal være en selvstændig enhed, både organisatorisk og økonomisk. For at være økonomisk selvfungerende kræves der at selskabet kan drives af egne midler. Vederlaget til det indskydende selskab kan alene bestå af aktier/anpartar i det modtagende selskab.

Overholdes ovenstående krav ikke eller bliver de efterfølgende tilsidesat vil det i værste fald betyde at mens der selskabsretligt er tale om en tilførsel af aktiver er der i skatteretlig forstand tale om en skattepligtig afståelse af aktiver.

5.3.2.1 Hvornår foreligger der en samlet virksomhed

I forlængelse af ovenstående er det en betingelse at det indskydende selskab forud for tilførslen består af en samlet virksomhed. Som udgangspunkt vil dette betyde at en overdragelse af en samlet virksomhed kræver en overdragelse af alle aktiver og passiver. Der gælder dog nogle undtagelser, hvor der ikke kan gennemføres skattefri tilførsel af aktiver fordi det indskydende selskab ikke lever op til ovenstående betingelse. Disse undtagelser er hvis det indskydende selskabs aktiver og passiver ikke svarer til en selvstændig virksomhed

eller hvis det indskydende selskabs aktiver først vil udgøre en selvstændig virksomhed i sammenhæng med nogle aktiver som det modtagende selskab er indehaver af.

Der vil her være tale om at i stedet for at der bliver tilført en virksomhed bliver der alene tilført nogle aktiver som sammen med det modtagende selskab vil udgøre en virksomhed.

I forbindelse med en skattefri tilførsel af aktiver skal det indskydende selskabs virksomhed således tilføres et nyt selskab, hvilket kræver at der senest på tilførselstidspunktet eksisterer en selvstændig virksomhed i det tilførte selskab, jf. FUL § 15c, stk.-2, 1. pkt.

5.3.2.2 Hvornår foreligger der en gren af en samlet virksomhed

Som nævnt kan der gennemføres en tilførsel af aktiver, når det indskydende selskab er en gren af en virksomhed. Her er det det materielle fremfor det formelle, der er afgørende for om en del af virksomheden i henhold til FUL kan betragtes som en gren af en samlet virksomhed. Det afgørende er ikke om der har været en selvstændig adresse, været aflagt selvstændigt internt regnskab, haft egen bogholderifunktion mv. Ovenstående eksempler er dog tegn på at kravet er opfyldt.

Der kan derudover være tilfælde at der er en selvstændig gren selvom der ikke har været tegn på at denne har været selvstændig. Dette kan f.eks. være hvis grenen består af flere delproduktioner og hvor produktionen geografisk er spredt på forskellige adresser og der aflægges en fælles årsrapport med andre virksomhedsområder.

Der skal derfor udarbejdes en konkret vurdering ved hvert tilfælde, hvor resultatet vil afspejle de faktuelle forhold samt eventuelle formelle forhold i det modtagende selskab inden tilførslen.

5.3.2.3 Hvilke aktiver og passiver kan/skal indgå

Der som tidligere nævnt et krav om at det indskydende selskab skal bestå af en selvstændig virksomhed eller en gren heraf og at samtlige aktiver og passiver der vedrører denne virksomhed overdrages. Det er således ikke kun de aktiver og passiver, der anses for at være nødvendige for virksomheden men også dem der naturligt ejes.

Udgør aktivet i sig selv ikke en selvstændig virksomhed eller hører det ikke til en virksomhed i det indskydende selskab vil det være en naturlig del af den indskudte virksomhed eller virksomheden som bliver i det indskudte selskab. Dette er uanset om aktivet er nødvendigt eller ej, jf. FUL § 15c stk. 2, 1. pkt.

Denne problemstilling giver anledning til flere problemstillinger, hvor nogle i det følgende vil blive gennemgået.

Først og fremmest gælder det at som udgangspunkt kan være svært at placere driftsmidler, goodwill og medarbejdere i det selskab der naturligt rummer driften. Der kan være tilfælde, hvor et driftsmiddel ikke tjener den erhvervsmæssige virksomhed, som f.eks. en privat bolig, bil eller lignende der er afmærket til hovedaktionærens brug og/eller eventuelle ledende medarbejdere.

Da varedebitorer er en integreret del af virksomheden, skal disse følge grenen som de udspringer fra, jf. Tfs1996.821LR. Således kan kontraktfinansierede debitorer ikke nødvendigvis blive i det indskydende selskab, på trods af at de er blevet et finansielt aktiv.

I nogle tilfælde kan det indskydende selskab dog fungere som et finansieringsselskab til de debitorporteføljer der eksisterer på tilførselstidspunktet. Dette er dog kun for de længerevarende finansierede kontraktvilkår og ikke de debitorer, jf. Tfs1998.199LR.

Endvidere gælder der at fast ejendom har en speciel status. Hovedreglen her er at fast ejendom frit kan blive placeret i enten det indskydende eller modtagne de selskaber. En undtagelse hertil er dog at en fast ejendom i nogle tilfælde ikke kan skilles fra virksomhedsgrenen, hvor disse tilfælde skal vurderes selvstændig efter forholdene., jf. Tfs1997.661LR. I forhold til om placeringen af fast ejendom ved enten det indskydende eller det modtagende selskab er det i praksis forholdsvis lempelig. Skal ejendommen benyttes af begge selskaber, kan der endvidere skabes et sameje, jf. Tfs2001.74LR.

Aktier eller anpartar i andre selskaber kan ikke defineres som hverken en selvstændig virksomhed, jf. SKM2006.145SKAT eller en gren af en virksomhed, jf. SKM2011.90SR. De skal derfor følge den del af virksomheden, som de naturligt er knyttet til. Såfremt der ikke er et naturligt tilhørsforhold, skal de blive i det indskydende selskab. Dette skal dog også vurderes ud fra konkrete tilfælde. Eventuelle børsnoterede aktier kan normalt heller ikke tilføres, da disse ikke har nogen tilknytning til virksomhedsaktiviteterne i det indskydende selskab.

Endvidere gælder der særlige regler når der besiddes ejerandele i interessentskaber, kommanditselskaber og partnerselskaber, som dog ikke vil blive belyst.

Ovenstående er primært beskrevet ud fra aktiver, men gælder ligeledes for passiver, da det i FUL er specificeret at kravet er at alle aktiver og passiver tilføres det modtagende selskab. Et eksempel på dette kan være medarbejderforpligtelser, der indføres som et passiv i det modtagende selskabs åbningsbalance, i forhold til dækning af løn, fratrædelsesgodtgørelse og feriepengeforpligtigelse. I forhold til dette skal det dog bemærkes at det kun gælder for aktualiserede forpligtelser. Således skal latente opsigelsesforpligtelser ikke tilføres, medmindre disse må anses for at blive realiseret.

Hvad angår lån i det indskydende selskab samt låneprovenu og låneforpligtelser der opstår som følge heraf er der nogle problemstillinger ved. Dette skyldes at selvom låneprovenu og pligten til at afbetale lånet som udgangspunkt skal placeres i samme gren af virksomheden, er der situationer, hvor dette ikke er tilfældet. Et lån vil ikke være knyttet en bestemt del af virksomheden, hvis det har fungeret som en del af finansieringen af hele virksomheden. Derfor skal lånet enten tilføres det modtagende selskab eller forblive i det indskydende selskab. Dette afhænger af hvilken del af virksomheden lånet hører til, hvilket i praksis vil bero på en konkret vurdering (Olesen, 2020).

5.3.2.4 Krav for at der i organisatorisk henseende er tale om en selvstændig bæredygtig enhed

Det er i FUL § 15c stk. 2 defineret at en gren af en virksomhed eksisterer når samtlige aktiver og passiver i en afdeling af et selskab ud fra et organisatorisk synspunkt er en selvstændig bedrift. Ovenstående gælder ligeledes for den fremtidige virksomheds økonomi. Fastlæggelsen af dette vil ske ud fra en vurdering af de konkrete forhold. Det er ikke nødvendigvis en betingelse at virksomheden har karakter af en fysisk afgrænset afdeling, filial eller lignende for at det kan defineres som en gren af den gældende virksomhed.

Som nævnt tidligere skal den selvstændige gren kunne drive virksomhed med egne midler. Med dette menes at det skal opfylde kapitalkravene i henhold til SL. Derudover må det modtagende selskab ikke være afhængig af det indskydende selskab for at være operationsdygtig. Der vil i disse tilfælde blive foretaget en konkret vurdering foretaget af SKAT eller i sidste ende de danske domstole.

Såfremt det modtagende selskabs fremtidige eksistensgrundlag er afhængig af at det indskydende selskab yder en finansiering vil det modtagende selskab som hovedregel ikke kunne defineres som at være i stand til at fungere med egne midler. Dette ses i Tfs1996.167LR, hvor det blev vurderet at det nye selskab ikke var i stand til at fungere ud fra egne midler, da det var nødvendigt med at finansiere selskabet med lån fra både moderselskabet samt banklån, hvor moderselskabet stillede kaution. Afgørelsen blev truffet ud fra de objektive kriterier i 1996, men anses for at have samme afgørelse såfremt sagen blev afgjort ud fra de nuværende subjektive kriterier.

At det indskydende selskab modtager lån, kredit mv. fra det modtagende selskab er ikke hvad der er afgørende for om at der er en selvstændig virksomhed. Hvad der er afgørende, er derimod om disse ydes på markedsmæssige vilkår. Det fremgår af Tfs1997.947LR at SKAT ikke stiller konkrete krav om markedsbestemte renter når der ydes koncernintern finansiering. Det må derfor antages at markedsrenten forholdsvis er forbundet med mulighederne for at datterselskabet kan opnå samme finansiering ved en udenforstående part, herunder bl.a. i forhold til hvilken kreditvurdering der kan opnås. Derudover vil kaution eller anden sikkerhedsstillelse have betydning for om et selskab kan vurderes til at være i stand til at operere

med egne midler eller ej. Kriterierne for sikkerhedsstillelse blev yderligere specificeret i EU-domstolens udtalelse i Tfs2002.211 som beskriver:

”Den omstændighed, at et modtagende selskab benytter en kredit på normale markedsvilkår fra et pengeinstitut, kan ikke i sig selv udelukke, at den tilførte bedrift er af selvstændig karakter, selv når der stilles sikkerhed for kreditten fra aktionærene i det modtagende selskab, idet de benytter deres aktier i selskabet som sikkerhed for den indrømmende kredit.”

Dette betyder at selvom der er stillet sikkerhed af aktionærene i det modtagende selskab er dette ikke ensbetydende med at det modtagende selskab vil være i stand til at fungere selvstændigt ud fra egne midler. Denne vurdering beror på en konkret vurdering af den finansielle situation som helhed i det modtagende selskab. For at der kan laves en vurdering heraf er dokumentation for lån og sikkerhedsstillelse nødvendigt. Dette kan bestå af eksempelvis drifts- og likviditetsbudget, sammenlignelige branchetal i forhold til finansiering, dokumentation for eventuel finansiering fra en tredjemand eller dokumentation for selskabets egne muligheder for sikkerhedsstillelse. Disse er alle i stand til at løfte kravet om at der stilles dokumentation for at virksomheden kan agere selvstændig med egne midler.

5.3.2.5 Det indskydende selskabs vederlag

Det er ved en skattefri tilførsel af aktiver ikke muligt for det modtagende selskab at give nogen form for kontantvederlæggelse og vederlaget skal i stedet udelukkende bestå af aktier eller anparter i selskabet. På denne måde adskiller dette sig fra aktieombytning og spaltning, hvor det er muligt at supplere aktier eller anparter i det modtagende selskab med en kontantvederlæggelse.

Udlodninger fra det modtagende selskab til det indskydende selskab, som foretages efter tilførslen, kan give udfordringer ved vurdering af om vederlaget udelukkende består af kapitalandele. Årsagen til dette er at perioden, hvor et vederlag gives, også omfatter perioden efter tilførslen. Efterfølgende udlodninger såsom udbytte, kapitalnedsættelse m.v. kan anses for at være i strid med vederlagskravet. Det samme gælder for vedtægtsmæssige ændringer. Konsekvensen af at ovenstående krav ikke overholdes vil være at tilførslen bliver skattepligtig (Olesen, 2020).

Det er et krav at værdien af de aktier der indgår i vederlæggelsen skal anses for at være anskaffet til handelsværdi, jf. FUL § 15 d stk. 4. En gennemførsel af tilførsel til nominel værdi suppleret med en mellemregning vil ikke være muligt, da mellemregninger også er i strid med vederlagskravet. Dette ses i Tfs1997.661LR, hvor der blev stillet krav om at mellemregningen i form af et lån til det indskydende selskab udgik af tilførslen.

Ovenstående leder hen til et spørgsmål om hvornår det modtagende selskab i så fald kan foretage en udlodning, der ikke er i strid med FUL §15 c stk. 2. Her er det værd at bemærke at en efterfølgende udlodning ikke i sig selv betyder at den anses for et kontantvederlag. Dette skyldes at der foretages en vurdering ud fra de enkelte forhold. I forbindelse med dette afgrænses der i forhold til beløbet af udlodningen. Er udlodningen planlagt allerede inden tilførslen vil denne anses som at være en integreret del af omstruktureringen og der vil i så fald være tale om et kontantvederlag. Konsekvensen af dette vil være at tilførslen vil blive skattepligtig, jf. SKM2011.501HR.

Som det fremgår af SKM2006.403SKAT vurderer SKAT at en udlodning ikke vil være i strid med vederlagskravet på trods af at det oversteg årets resultat. Dette skyldes at udlodningen var foretaget ud fra en ikke bunden egenkapital i det indskydende selskab forud for tilførslen. Der var derfor ikke tale om et kontantvederlag.

Det er endvidere fastlagt at midlerne i det indskydende selskab kun kan anvendes til udlodning såfremt de er optjent i det modtagende selskab efter omstruktureringen, jf. SKM2001.342TSS.

I forlængelse af ovenstående udlodninger skal det nævnes at det ikke kun vedrører udbytte og eventuelle kapitalnedsættelsesprovenu men også tilbagesalg af aktier. Udover at de enkelte forhold vurderes ud fra et beløbsmæssigt synspunkt, afgrænses der også tidsmæssigt, da forbuddet om udlodning, der foretages af selskaber der er stiftet i forbindelse med tilførsel af aktiver ikke kan gælde for evigt. Det kan dog i praksis være svært at vurdere, hvor længe den tidsmæssige afgrænsning varer, hvorfor det vil bero på en vurdering ud fra hvert tilfælde.

5.3.2.6 Tilførselsdato

I henhold til SEL er hovedreglen for tilførselsdatoen at den fastlægges efter FUL § 15 stk. 1-5. Skæringsdatoen for gennemførelse af tilførslen skal derfor være sammenfaldende skæringsdatoen for det modtagende selskabs regnskabsår.

Såfremt tilførslen sker til et nystiftet selskab, vil der opstå en koncernforbindelse og der er derfor mulighed for at anvende bestemmelserne i FUL § 5 stk. 3. Anvendes dette regelsæt vil den skattemæssige tilførselsdato svare til datoen for etablering af koncernforbindelsen. Der er dog intet til hinder for at de deltagende selskaber har forskellige skattemæssige tilførselsdatoer.

5.3.2.7 Anmeldelse

Når der gennemføres en skattefri tilførsel af aktiver, er det et krav at dette meldes til SKAT senest en måned efter at omstruktureringen er vedtaget i de involverede selskaber, jf. FUL § 15 d, stk. 2. Derudover skal der

indsendes dokumentation for at kravene om skattefrihed er overholdt i henhold til de samme regler, som gælder ved en skattefri aktieombytning.

5.4 Tilførsel af aktiver med tilladelse

Såfremt der er indhentet en tilladelse fra SKAT, er det muligt at foretage en skattefri tilførsel af aktiver, jf. FUL § 15 c, stk. 1. Som ved aktieombytning skal der i ansøgningen om tilladelse være et forretningsmæssigt hovedformål, hvilket gør at de forretningsbegrundede antagelser nævnt i afsnit 3.3.1 også er relevant her. Dette betyder ligeledes at hvis der søges om tilladelse til en tilførsel af aktiver, hvor formålet er skatteundgåelse eller skatteunddragelse, vil det ikke være muligt at få tilladelse. Derudover vil ansøgninger, der er begrundet med f.eks. at etablere en hensigtsmæssig koncernstruktur eller gennemførsel af et senere generationsskifte ikke vil være tilstrækkelig.

5.4.1 Vilkår – anmeldelse

For at SKAT kan sikre at omstruktureringen sker ud fra forretningsmæssige formål, har de mulighed for at stille vilkår til gennemførslen. Det ses sjældent at der i forbindelse med tilførslen af aktiver bliver stillet vilkår til ejertid eller anmeldelse, hvor der i praksis kun bliver stillet vilkår når tilførslen sker til et allerede eksisterende selskab til en væsentlig overkurs. Ved anvendelse af denne praksis, kan SKAT sikre at det ikke er muligt at realisere en skattefri gevinst på de aktier der i det modtagende selskab ejes af det indskydende selskab forud for tilførslen (Olesen, 2020).

Ændring af lov nr., 525 af 12.juni 2009 med ændring af FUL § 15 d, medførte at SKAT vil anvende de samme anvendelsesvilkår, som ved en aktieombytning. Dette skyldes at de aktier det indskydende selskab modtager skal opgøres til handelsværdien af de tilførte aktiver og passiver og ikke den skattemæssige værdi heraf.

Dette medfører at hvis der er tale om viljebestemte eller forudsige dispositioner, er det et krav at ændringer der evt. opstår skal anmeldes til SKAT senest tre måneder før den planlagte gennemførsel. Er der derimod tale om uforudsigelige dispositioner, skal disse anmeldes senest en måned efter at ansøgeren er blevet bekendt med ændringerne. Overholdes disse krav ikke, vil det betyde at tilladelsen til tilførslen vil bortfalde. Hvorvidt disse ændringer er væsentlige i forhold til om tilladelsen fremover kan være gyldig, vil dog bero på en konkret vurdering.

Det gælder som nævnt tidligere at der skal være et forretningsmæssigt formål med tilførslen og ansøgningen til SKAT skal være begrundet og relevant i forhold til det forretningsmæssige formål.

5.5 Tilførsel af aktiver uden tilladelse

Det er ved lov nr. 343 af 18. april 2007 blevet muligt at gennemføre en tilførsel af aktiver uden tilladelse. Betingelserne herfor er de samme som ved tilførsel af aktiver med tilladelse. Udover disse betingelser, er der yderligere en række betingelser, der skal være opfyldt for at det objektive regelsæt kan anvendes.

5.5.1 Betingelser for gennemførsel af tilførsel af aktiver uden tilladelse

Først og fremmest gælder det at det indskydende selskab indenfor en treårig periode efter tilførselstidspunktet ikke må afstå aktier i det modtagende selskab. Overholdes dette krav ikke, vil de medføre at tilførslen bliver skattepligtig og det indskydende selskab vil dermed blive skattepligtig af de avancer og genvundne afskrivninger, der kan henføres til omstruktureringen.

Som det gælder ved en skattefri aktieombytning, skal der være fokus på hvilke situationer kan anses for at være en afståelse af datterselskabsaktier. Ovenstående forhindrer dog ikke at aktierne kan indgå i en skattefri omstrukturering, jf. FUL § 15 stk. 1, 6. pkt. Såfremt der efterfølgende gennemføres en ny skattefri omstrukturering, vil restløbetiden af ejertidskravet blive videreført til selskabsdeltageren og det eller de selskaber der deltager i den efterfølgende omstrukturering.

Der er ved det objektive regelsæt ikke nogen betingelser i forhold til begrænsninger i udlodning af udbytte indenfor de første tre år efter tilførslen, jf. lov nr. 525 af 12. juni 2009. Der gælder dog stadig de samme vederlagskrav, som beskrevet ovenfor i afsnit 5.3.2.5.

5.6 De skattemæssige konsekvenser af en skattefri tilførsel af aktiver

I de følgende afsnit vil de skattemæssige konsekvenser af en skattefri tilførsel af aktiver for henholdsvis det indskydende selskab og det modtagende selskab blive gennemgået. Den gældende ret sker i overensstemmelse med de gældende bestemmelser i FUL, herunder yderligere særbestemmelserne i FUL § 15 d.

5.6.1 Det indskydende selskab

Når der gennemføres en tilførsel af aktiver, vil aktionærerne i det indskydende selskab være uberørt af tilførslen. Derimod vil det selskab have afstået aktiver til det modtagende selskab. Når dette sker skattefrit, vil det betyde at det modtagende selskab succederer i det indskydende selskabs skattemæssige stilling.

Konsekvensen af at successionsprincippet anvendes er at afståelsen ikke udløser en beskatning hos det indskydende selskab, eftersom skattebyrden tilfalder det modtagende selskab, når de succederer i det indskydende selskabs skattemæssige position, jf. FUL § 8.

Ovenstående er dog kun ud fra en forudsætning at det modtagende selskab enten er hjemmehørende i Danmark eller et udenlandsk selskabs faste driftssted eller ejendom i Danmark. Såfremt det modtagende selskab er hjemmehørende i udlandet, vil afståelsen blive skattepligtig.

I forhold til eventuelle tidligere underskud kan disse kun fradrages i det indskydende selskabs skattepligtige indkomst. Er der forud for tilførslen allerede en sambeskatning mellem de deltagende selskaber, er det dog muligt at underskud, der er opstået før omstruktureringen kan fradrages i indkomsten efter tilførslen.

Kapitalandele som det indskydende selskab modtager som vederlag skal opgøres efter handelsværdien af de aktiver og passiver der bliver tilført det modtagende selskab. I forlængelse af dette gælder det at aktier der er modtaget i forbindelse med en tilførsel af aktiver, vil være underlagt bestemmelserne i ABL § 8, kan disse skattefrit afstås umiddelbart efter tilførslen. Af den årsag vil der af en tilladelse til skattefri tilførsel af aktiver være et anmeldelsesvilkår, som specificerer at salg eller tilbagesalg af datterselskabsaktier forud for tilførslen skal anmeldes til SKAT. Sker dette ikke kan det medføre at tilladelsen tilbagekaldes (Olesen, 2020).

5.6.2 Det modtagende selskab

Som nævnt vil det modtagende selskab indtræde i det indskydende selskabs position i forhold til de aktiver og passiver de i forbindelse med tilførslen modtager, jf. FUL § 15 d, stk. 2, jf. § 8. Der indtrædes derfor i anskaffessummen, anskaffelsestiden samt intention i forhold til f.eks. næringsintentioner.

Sker der i forbindelse med tilførslen en deling af beskatningsgrundlaget i det indskydende selskab, vil det fremtidige beskatningsgrundlag fordele sig mellem henholdsvis det indskydende og det modtagende selskab. Dette betyder at beskatningsgrundlaget for de pågældende aktiver ud fra konkrete og relevante kriterier bliver fordelt til de deltagende selskabers fremtidige ejerskab.

Som nævnt tidligere kan underskud i det indskydende selskab opstået efter tilførslen ikke fradrages i det modtagende selskabs indkomstopgørelse, medmindre de forud for tilførslen var sambeskattet. Dette gælder også selvom det er underskud der kan spores tilbage til drift, som er tilført til det modtagende selskab. Eftersom det kan være svært at vide, hvornår der er ret til underskudsfræførsel, er det vigtigt at sætte sig ind i reglerne forud for tilførslen, således dette ikke hindrer at et eventuelt større underskud kan fræføres i selskabets indkomstopgørelse.

5.7 Tilførsel efter de subjektive eller de objektive regler

Som ved en aktieombytning er der mulighed for at gennemføre en skattefri tilførsel af aktiver efter henholdsvis det subjektive eller objektive regelsæt. Eftersom der er en ventetid forud for gennemførslen uanset om der vælges at søge om tilladelse eller vente på ligningssvar fra SKAT, vil der ikke være meget forskel herpå.

Den eneste forskel på anvendelsen af de to regelsæt er muligheden for at gennemføre en tilførsel af aktiver på trods af manglende forretningsmæssig begrundelse. Det ses dog ofte at det forretningsmæssige grundlag er til stede når en virksomhed eller en selvstændig afdeling i samme virksomhed ønskes tilført et nystiftet selskab. Det ses i stedet for at der ved aktieombytning og spaltning typisk gives afslag på omstruktureringer når disse vedrører rene pengetanksselskaber.

Der er ved det subjektive regelsæt en fordel, da der kan opnås tilladelse til at opretholde skattefriheden, selvom der efterfølgende sker ændringer i de oprindelige forudsætninger. Dette er ikke muligt når det objektive regelsæt anvendes. Det objektive regelsæt er derimod fordelagtigt i situationer med ukomplicerede omstruktureringer og hvor der ikke er et forretningsmæssigt hovedformål. Er det derimod forudsigeligt at der indenfor de første tre år efter tilførslen vil være behov for et salg, anbefales det dog at gennemføre tilførslen ud fra det subjektive regelsæt.

6. Spaltning

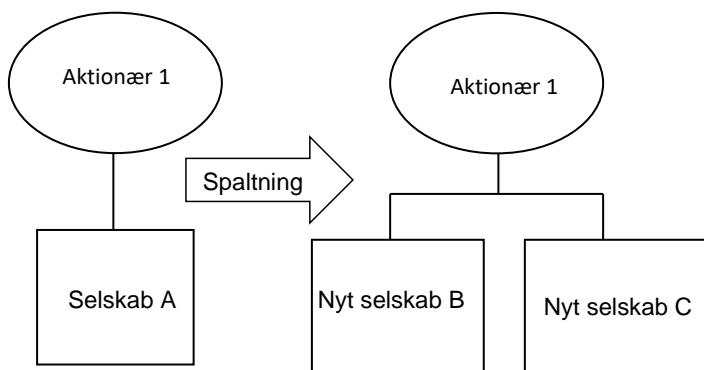
En spaltning medfører en opdeling af det indskydende selskabs aktiviteter, hvorefter den eller de opsplittede aktiviteter overføres til det eller de modtagende selskaber. Som ved de andre omstruktureringer, modtager aktionærene i det indskydende selskab et vederlag i form af aktier eller anparter i det modtagende selskab. Alternativt kan vederlaget bestå af kontanter (Olesen, 2020).

En spaltning defineres den transaktion hvor et selskab overfører dele eller samtlige aktiver og passiver til et eller flere allerede eksisterende eller nye selskaber, som yder et vederlag til det indskydende selskab i form af aktier eller anparter samt en eventuel kontant udligningssum, jf. FUL § 15 a stk. 2.

Spaltningen kan gennemføres enten som skattepligtig eller skattefrit. Sidstnævnte er væsentlig når en spaltning gennemføres i praksis. Endvidere kan en spaltning grupperes efter to forskellige typer, en ophørsspaltning og en grenspaltning.

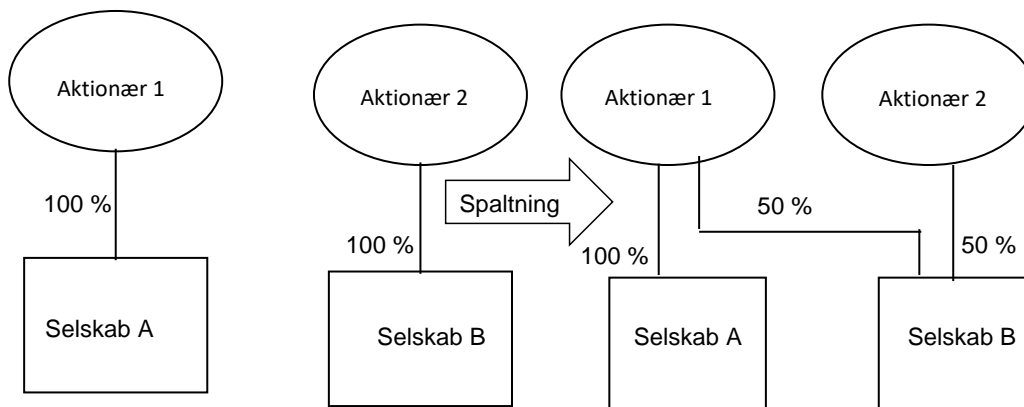
En ophørsspaltning sker når det indskydende selskab i forbindelse med en spaltning opløses. Selskabets aktiver vil blive overdrages til den eller de modtagende selskaber. Disse kan bestå af allerede eksisterende selskaber såvel som selskaber, der i forbindelse med spaltning bliver stiftet (Olesen, 2020). Ophørsspaltning er illustreret nedenfor.

Figur 6.1: Ophørsspaltning



Kilde: Egen tilvirkning

Vælges der derimod at anvende en grenspaltning betyder dette at der sker en opdeling af det indskydende selskabs oprindelige aktiviteter. Selskabet vil i denne forbindelse ikke blive opløst men bevarer de funktioner der ikke spaltes ud af selskabet. For det modtagende selskab betyder det at en gren af det indskydende selskab skydes ind i selskabet. Som ved en ophørsspaltning kan de modtagende selskaber være allerede eksisterende selskaber eller selskaber, der til formålet stiftes (Olesen, 2020). Grenspaltning fremgår af nedenstående figur.

Figur 6.2: Grenspaltning

Kilde: Egen tilvirkning

Såfremt der gennemføres en skattepligtig spaltning, betyder dette en afståelse af selskabets aktiver med den konsekvens at aktionæren og det indskydende selskab beskattes efter reglerne om afståelsesbeskatning. Gennemføres spaltningen derimod skattefrit kan dette, som ved aktieombytning og tilførsel af aktiver, ske med eller uden tilladelse, dvs. efter henholdsvis det subjektive eller objektive regelsæt. Gennemføres spaltningen efter de objektive regler er det muligt efterfølgende at gennemføre nye omstruktureringer, uden at det strider imod reglerne.

De grundlæggende forudsætninger for at kunne gennemføre en spaltning er at der skal ske en overførsel af det indskydende selskabs aktiver og passiver til det modtagende selskab og aktionærerne i det indskydende selskab skal vederlægges med enten aktier eller kontanter eller en kombination af begge. Af denne grund vil en anmodning om en skattefri spaltning give et afslag, når aktiverne i det indskydende selskab overføres til aktionærerne uden at der i forbindelse med spaltningen ydes et vederlag, jf. Tfs199.257LR.

Som ved aktieombytning og tilførsel af aktiver vil en anmodning om en skattefri spaltning, hvis formål er skatteundgåelse eller skatteunddragelse resultere i afslag. Foruden dette skal der i ansøgningen være en forretningsmæssig begrundelse. Ved behandlingen af ansøgningen, vil SKAT vurdere om der foreligger en gyldig grund. Spaltning bliver ofte anvendt i forbindelse med en omstrukturering, hvorfor der ligger omfattende praksis indenfor området, hvilket har gjort vurderingen mere enkel.

Slutteligt skal det bemærkes at der ikke kan opstå nye aktiver og passiver når der gennemføres en skattefri spaltning. Der kan derfor hverken etableres en mellemregning mellem det indskydende og det modtagende selskab eller en mellemregning blandt de nystiftede selskaber når der gennemføres en ophørsspaltning.

Når der ønskes at gennemføre en skattefri spaltning, behandles dette efter reglerne i FUL §§ 15 a og b samt anvendt praksis, vejledninger og cirkulærer indenfor området.

6.1 Skattepligtig spaltning

En skattepligtig spaltning gennemføres efter regelsættet om overdragelse af aktiver, mv og er dermed ikke omfattet af reglerne i FUL. Dette på trods af at der rent selskabsretligt stadig er tale om en spaltning. Det vil være relevant at gennemføre en skattepligtig spaltning, når en afståelsesbeskatning ikke har de store konsekvenser. Dette kan f.eks. ske hvis de skattemæssige nedskrevne værdier svarer til handelsværdien eller hvis en fremførsel af underskud fra tidligere år kan eliminere afståelsesbeskatningen (Bille, et al., 2019).

Beskatningen sker enten efter reglerne om afståelse af aktier eller aktiver og passiver afhængigt af om der sker en ophørs- eller grenspaltning.

Når der gennemføres en skattepligtig ophørsspaltning, svarer det til at det indskydende selskab afstår sine aktier, hvilket beskattes efter reglerne i ABL. Vælges der derimod at gennemføre en grenspaltning, hvor en selvstændig gren af det indskydende selskab overdrages til det modtagende selskab, vil der ske en afståelsesbeskatning af de aktiver og passiver der overdrages til det modtagende selskab. Beskatningen sker efter reglerne i ABL, KGL, EBL og AL. En skattepligtig spaltning kan ikke gennemføres med tilbagevirkende kraft.

6.2 Skattefri spaltning

En skattefri spaltning kan ligesom en skattefri aktieombytning og tilførsel af aktiver, gennemføres med eller uden tilladelse. Som ved de øvrige omstruktureringsmodeller gennemgås her de grundlæggende betingelser for gennemførsel af en skattefri spaltning.

6.2.1 Grundlæggende betingelser

Det er kun selskaber, der er omfattet af begrebet selskab i en medlemsstat i henhold til direktiv 2009/133EF, der kan gennemføre en skattefri spaltning. Dette er uanset om dette sker med eller uden tilladelse fra SKAT. Således kan transparente selskaber, såsom kommanditselskaber og partnerselskaber ikke gennemføre en skattefri spaltning.

Ønskes der at gennemføre en skattefri ophørsspaltning, forekommer der ingen særlige krav i forhold til hvordan aktiver og passiverne fordeles. Dog gælder det at der sker en forholdsmæssig fordeling af vederlaget til aktionærene, så det fordeles efter deres aktiebesiddelser i det ophørende selskab, jf. FUL § 15a, stk. 2, 1. pkt. Der er her ingen krav i forhold til hvordan spaltningen fordeles i de modtagende selskaber. Dette betyder at der ikke er noget krav om at de spaltede afdelinger kan fungere selvstændigt.

Såfremt der gennemføres en grenspaltning, er det et krav at den gren af selskabet, der spaltes ud, kan defineres som en selvstændig organisatorisk enhed. Dette betyder at afdelingen skal kunne fungere ud fra

egne midler, som det også er tilfældet ved tilførsel af aktiver. I praksis kan dette illustreres ud fra følgende afgørelser fra SKAT.

Første afgørelse er et selskab hvis erhverv var fra en grusgravningsvirksomhed fra egen ejendom og eksterne ejendomme, hvor graveindvindingsaftaler skete på lejebasis. Spaltningen skete ved at overføre ejendom og råstof til et modtagende søsterselskab samtidig med at det indskydende selskab beholdt udvinding og afsætning, jf. SKM2012.321SKAT.

Omvendt ses det i den anden afgørelse, hvor en spaltning ikke blev godkendt. Dette skyldtes at den primære aktivpost bestod af aktiver i et andet selskab, hvor kapitalandelene ikke blev vurderet til at være en selvstændig gren af en virksomhed, jf. SKM2011.90SR.

6.2.2 Vederlagets form og krav

Som nævnt tidligere er det en betingelse at der ydes et vederlag til det indskydende selskab, som skal bestå af aktier eller anparter og en eventuel kontant udligningssum, jf. 15a stk. 1. Der er dog visse tilfælde hvor der ved spaltning med tilladelse er et forbud mod at yde et kontantvederlag. Det er yderligere en betingelse at vederlaget til aktionærerne i det indskydende selskab har udgangspunkt i værdien af de oprindelige kapitalandele. Der må dog ikke ske en forrykning i fordelingen af aktionærernes ejerforhold. Dette er uanset om der gennemføres en ophørs- eller grenspaltning.

Dette kan illustreres ved et eksempel, hvor to aktionærer, A og B, ejer selskabet M, som ophørsspalttes i forbindelse med stiftelse af to nye selskaber, M1 og M2. Det står her A og B frit at blive kapitalejer i hver deres selskab eller oprette en kombination af ejerskabet i M1 og M2. Derudover kan der frit ske en kombination af vederlag til A og B samtidig med enten et helt eller delvist kontant vederlag til nye aktionærer.

Det er ved hjælp af en regulering i form af f.eks. overflytning af likvider være muligt at undgå en forrykning i ejerfoldet når aktiver- og passiverne skal fordeles i de nye selskaber. Dette er derimod ikke en mulighed ved en grenspaltning, da grenen som nævnt skal være en selvstændig enhed i selskabet. Dette gør at der ikke kan foretages diverse overførsler for at udligne værdierne til de modtagende selskaber, eftersom dette ikke overholder kravet om at aktiver- og passiverne naturligt tilhører den fraspaltede gren.

Som udgangspunkt kan der ske en kontantvederlæggelse af en eller flere kapitalejere, såfremt det eller de modtagende selskaber vederlægger mindst én aktie og der ikke sker en vederlæggelse efter reglerne i FUL § 15 a, stk. 2. Bliver aktionærerne vederlagt med kontanter skal dette beskattes som udbytte eller aktieavance, jf. ABL §§ 8-9 og 12.

Derudover er den forholdsmæssige vederlæggelse af kapitalejerne i det indskydende selskab relevant i forhold til værdiansættelse. Dette skyldes at værdiansættelsescirkulærerne og vejledningerne regulerer forholdene når aktionærkredsen består af lodrette interesseforbundne parter, såsom far og søn. Vandrette forbundne parter, såsom søskende anses som hovedregel ikke for at være interesseforbundne parter. Værdiansættelsen af interesseforbundne parter vil blive behandlet i kapitel 7 om generationsskifte.

6.2.3 Spaltningsdato

Fastlæggelse af spaltningsdatoen følger bestemmelserne i FUL § 5 stk. 1-3, jf. SEL § 31 stk. 3. Hovedreglen er her at skæringsdatoen for gennemførelse af spaltningen og skæringsdatoen for det modtagende selskabs regnskabsår skal være sammenfaldende. Såfremt det modtagende selskab er et nystiftet selskab, anvendes åbningsstatussen fremfor skæringsdatoen for regnskabsåret.

Opgøres indkomsten i et af de deltagende selskaber efter reglerne om sambeskatning i SEL § 31, stk. 3, skal tidspunktet for ophør eller etablering af koncernforbindelsen anvendes som den skattemæssige spaltningsdato. Det er ikke et krav at alle de deltagende selskaber anvender samme dato. Såfremt der sker en spaltning af et moderselskab med ét direkte ejet datterselskab og moderselskabets eneste erhverv i det pågældende indkomstår har været at eje datterselskabsaktier, kan koncernforbindelsen træde i kraft allerede fra starten af indkomståret. Dette gælder dog kun såfremt der i forbindelse med spaltningen ikke oprettes eller ophører koncernforbindelser med andre selskaber (Olesen, 2020).

Det er således vigtigt at være opmærksom på om der etableres eller opløses en koncernforbindelse som følge af spaltningen. Som følge af de kombinerede regelsæt om fastlæggelse af spaltningsdatoen kan der være udfordringer i fastsættelsen. Dette kan i nogle tilfælde løses ved hjælp af et bindende ligningssvar fra SKAT.

6.2.4 Indsendelse af oplysninger

Der følger de samme regler om indsendelse af oplysninger om gennemførelse af en skattefri spaltning som ved en skattefri fusion. Gennemførelse skal således anmeldes til SKAT senest en måned efter denne er udført, jf. FUL § 6. Derudover skal oplysningerne, der i bekendtgørelse nr. 1003 af 6. september 2014, § 1 er fastlagt, videregives til SKAT. For at reglerne om skattefri spaltning kan anvendes er det et krav at der sker en indberetning og indsendelse af de relevante oplysninger.

6.3 Skattefri spaltning med tilladelse

En skattefri spaltning med tilladelse reguleres efter bestemmelserne i FUL § 15 a, stk. 1, 2. pkt. For at der kan opnås tilladelse fra SKAT til spaltningen, kræver dette, som ved aktieombytning og tilførsel af aktiver, at den er forretningsmæssigt begrundet. Dette uddybes i følgende afsnit.

6.3.1 Forretningsmæssig begrundelse

Foreligger der i et holdingselskab med flere ejere et ønske om at splitte dette op i flere holdingselskaber med hver deres ejer, er en spaltning en relevant model at anvende. Såfremt det vurderes at der foreligger en forretningsmæssig begrundelse, kan denne spaltning gennemføres skattefrit. Som tidligere nævnt vil en spaltning, hvis formål er skatteundgåelse eller skatteunddragelse medføre at der gives en tilladelse med vilkår eller i værste tilfælde et afslag.

Der skelnes ved en skattefri spaltning med tilladelse mellem begreberne skatteundgåelse og et gyldigt forretningsmæssigt hovedformål. I modsætning til formålet er skatteundgåelsen kun nævnt i det subjektive regelsæt. Dette skyldes at alle skattefrie omstruktureringer medfører at beskatningen udskydes til et senere tidspunkt uanset om der foreligger et forretningsmæssigt hovedformål eller ej. Vurderingen om, hvorvidt hovedformålet kan godkendes, hviler på de konkrete forhold ved hver omstrukturering. I nedenstående afsnit følger en række tilfælde, som i praksis er anvendt som begrundelser for gennemførelse af en spaltning.

6.3.1.1 Generationsskifte

Først og fremmest ses det ofte at generationsskifter anvendes som hovedformålet til at gennemføre en spaltning. Som nævnt under aktieombytning er hovedreglen at denne begrundelse vil kunne godkendes som en forretningsmæssig begrundelse. Det hænder dog også at tilladelsen gives med vilkår hvilket ses i SKM2004.148TSS, hvor der skulle foretages en spaltning i et selskab, hvorefter de skulle overdrages til ejerens fire børn. SKAT godkendte anmodningen med det vilkår at hver af børnene skulle have 15 % i H2, hvilket betød 15 % af stemmerne i datterselskaberne D1 og D2.

Det forekommer dog også at generationsskifte som formål ikke kan blive godkendt. Afgørelserne SKM2005.26TSS og SKM2004.73TSS viser at selvom ansøgningen var begrundet med et generationsskifte vurderede SKAT at det egentlige hovedformål var skatteundgåelse.

6.3.1.2 Uenigheder blandt aktionærer

Derudover kan der opstå uenigheder mellem aktionærene. Her kan en skattefri spaltning være løsningen, såfremt der foreligger dokumentation for at der er opstået uenigheder, som har indflydelse på driften. Dokumentation skal være ekstern f.eks. i form af artikler fra aviser, udtalelser, aftaler, mv. For at det kan godkendes som en forretningsmæssig begrundelse skal det være tydeligt at kunne gennemskue de forskellige holdninger samt hvorfor der er en uenighed mellem aktionærene (Olesen, 2020).

Ovenstående er eksemplificeret af afgørelsen SKM2005.429TSS, hvor der som følge af uoverensstemmelser mellem to ejere i et holdingselskab blev anmodet om tilladelse til at foretage en spaltning. Uenighederne

blev dokumenteret i form af forhandlinger igennem advokater og artikler fra pressen. Ansøgningen blev imødekommet af SKAT, som gav tilladelse til spaltningen.

6.3.1.3 Efterfølgende frasalg

En spaltning kan også være begrundet i et efterfølgende frasalg. Dette vil som hovedregel medføre avancebeskatning og spaltningen vil medføre en likviditetsbesparelse, da beskatningen udskydes. Derfor er SKAT særlig opmærksom på at der foreligger en forretningsmæssig begrundelse. En spaltning, der gennemføres med et frasalg for øje, vil af SKAT blive vurderet nøje om der det reelle formål er skatteundgåelse eller skatteunddragelse eller om der er et faktisk forretningsmæssigt formål med spaltningen (Olesen, 2020).

En anmodning og en spaltning blev af SKAT imødekommet, eftersom det forretningsmæssige formål hovedsageligt var velbegrundet i ikke kun et frasalg men også et ønske om at opdele selskabets erhvervsjendomme og beboelsesejendomme, jf. SKM2006.323SKAT. En yderligere årsag til imødekommelsen kan dog også være at planen ikke var et hurtigt salg, eftersom selskabet ikke havde en aktuel køber til det nystiftede selskab.

6.3.1.4 Skilsmisse

Endnu en årsag til at gennemføre en spaltning kan være separation eller skilsmisse, og værdierne i det fællesejede selskab skal fordeles mellem de to parter. Ansøgningen om skattefri spaltning kan være begrundet med at selvom der ikke nødvendigvis er uenigheder i hvordan selskabet skal drives, kan der opstå samarbejdsvanskeligheder, som følge af skilsmissen, jf. SKM2002.407TSS. Begrundelsen om at der kunne opstå uenigheder om den fremtidige drift var dermed nok til at SKAT imødekom ansøgningen.

Det modsatte er tilfældet i afgørelsen SKM2005.284TSS, hvor den ene part indtil separation var enejer af selskabet. SKAT gav et afslag på anmodningen, da selskabet kun var ejet af den ene part og at der derfor ikke var nogen risiko for at der opstod ledelsesmæssige konflikter. Spaltningen blev dermed vurderet til at være begrundet i en skattemæssig fordelagtig bodeling, med planer om at undgå udbyttebeskatning.

Forskellen mellem de to er at selskabet i den første afgørelse efter skilsmissen var ejet af begge parter, hvorimod selskabet i den anden afgørelse kun var ejet af den ene part. Spaltningen var i den første afgørelse således begrundet med et ønske om at sikre den fremtidige drift, hvorimod spaltningen i den anden afgørelse ikke kunne anses for at være driftsmæssig begrundet.

6.3.1.5 Opdeling af pengetanksselskab

Der er yderligere en mulighed for at anvende en spaltning med det formål at opdele et pengetanksselskab. Der er skærpede krav om at begrundelsen skal bestå af et forretningsmæssigt formål, når aktivmassen i

selskabet primært er likvider eller finansielle aktiver eller en kombination af begge. De finansielle aktiver kan bestå af både obligationer og aktier.

For at anmodningen kan imødekommes af SKAT, er det nødvendigt at dokumentere at der er konkrete planer om at opstarte en aktivitet med pengetankselskabets midler. Det er en selvfølge at en spaltning begrundet med personaktionærens private økonomiske interesser ikke kan godkendes som et gyldigt forretningsmæssigt formål.

6.3.2 Fastsættelse af vilkår

SKAT kan, som ved aktieombytning og tilførsel af aktiver fastsætte vilkår, der skal sikre at spaltningen er forretningsmæssig begrundet. I praksis ses det typisk at der knyttets vilkår til ejertiden. Derudover ses det at der fastsættes vilkår, for at sikre at grenkravet overholdes. Derudover er det vigtigt at der også ved en spaltning foretages en anmeldelse af efterfølgende ændringer i forholdene, der i ansøgningen er oplyst, da en mangel på dette kan medføre at tilladelsen til spaltningen tilbagekaldes.

6.4 Skattefri spaltning uden tilladelse

En skattefri spaltning uden tilladelse kan gennemføres uden at der foreligger en forretningsmæssig begrundelse herfor.

For at gennemføre en skattefri spaltning uden tilladelse skal de grundlæggende betingelser for en skattefri spaltning, der er gennemgået i afsnit 6.2.1 være opfyldt. Foruden disse betingelser er der en række objektive betingelser, som skal være overholdes. Disse skal sikre at spaltninger uden tilladelse ikke gennemføres med skatteunddragelse eller skatteundgåelse som hovedformål. De objektive betingelser vil blive gennemgået i følgende afsnit.

6.4.1 Efterfølgende salg af aktier

I 2007 blev der indført en række værnsregler, hvor nogle dog i 2009 blev ophævet. Disse værnsregler blev indført i forbindelse med at det objektive regelsæt i ABL § 36 a, FUL § 15 a, stk. 1 4. pkt. og § 15 c, stk. 1, 4. pkt. blev indført. Reglerne blev indført for at der ikke skete en afståelse indenfor de første tre år efter omstruktureringen. Såfremt dette var tilfældet, ville den udskudte skat de på de aktier der blev overdraget til det modtagende selskab udløse en beskatning hos aktionærerne, hvorimod det var muligt at sælge dem skattefrit efter de tre år.

Ændringen af regelsættet medførte at skattefriheden herefter var forbundet med aktiebesiddelsens størrelse, hvor der i forbindelse med ændringen blev indført en ny værnsregel, der kun er gældende for selskabsaktionærer. Værnsreglen betyder at selskaber, der efter en spaltning ejer mindst 10 % af kapitalen i

et af de spaltede selskaber, ikke kan afstå de overdragne aktier indenfor de første tre år efter spaltningen er vedtaget, jf. FUL § 15 a stk. 1, 5. pkt. Som nævnt er denne værnsregel kun gældende for selskabsaktionærer, da personaktionærers afståelse af aktier vil medføre en skattepligt i henhold til ABL.

Derudover gælder ejertidskravet ikke for selskabsaktionærer, hvis ejerandel er under 10 %, medmindre disse er skattefrie porteføljeaktier, jf. ABL § 4 c. Disse kan ligeledes ikke afstås indenfor de første tre år. Overholdes værnsreglerne ikke vil det medføre at spaltningen bliver skattepligtig.

Det er derfor vigtigt at der også her er fokus på hvornår det anses for hvornår der sker en skattemæssig afståelse. Der henvises her til afsnit 3.5.1.2 om gennemgangen af afståelse af aktier ved aktieombytning.

Kravet om afståelse forhindrer ikke nødvendigvis at der kan foretages efterfølgende nye omstruktureringer når dette sker som et led i en større omstrukturering. Det resterende ejertidskrav vil i den forbindelse blive videreført til det eller de deltagende selskaber i den efterfølgende omstrukturering, jf. FUL § 15 a, stk. 1, 6. pkt.

6.4.2 Flere selskabsdeltagere

Derudover er der opsat en værnsregel, der skal hindre at formålet med spaltningen er en skattefri afståelse af en del af selskabet. Dette betyder at der ikke kan gennemføres en spaltning uden tilladelse, hvis det indskydende selskab har mere end én selskabsdeltager, som i mindre end tre år og hvor de først efter spaltningen bliver selskabsdeltagere i det modtagende selskab, som har råderet over flertallet af stemmerne.

Det skal dog bemærkes at i situationer, hvor der gennemføres en overdragelse af aktier med succession i henhold til reglerne i ABL § 34, overføres den resterende ejertid fra forældrene til børnene, hvilket er en opfyldelse af ejertidsbetingelsen.

Derudover blev der i 2016 indført en yderligere restriktion i forhold til flere selskabsdeltagere. Efter denne regel kan der ikke foretages en spaltning uden tilladelse, hvis der forud for spaltningen, uden succession, er sket en overdragelse af aktier til et eller flere selskaber, som er koncernforbundne efter reglerne i KGL § 4 stk. 2. Denne betingelse hindrer at en del af selskabets aktivitet skattefrit spaltes ud. Hvis et selskab i en periode på tre år forud for spaltningen har gennemført en skattefri overdragelse til et andet koncernforbundet selskab, kan der ikke gennemføres en skattefri spaltning uden tilladelse. Der kan i stedet anmodes om en tilladelse til at gennemføre en spaltning efter de subjektive regler (Olesen, 2020).

6.4.3 Næringsdrivende

Derudover kan der ikke gennemføres en spaltning uden tilladelse, når en af selskabsdeltagerne i det indskydende selskab er næringsdrivende ved køb og salg af aktier samtidig med at der skattefrit modtages udbytte af disse aktier (Olesen, 2020).

6.4.4 Selskabsdeltagere hjemmehørende uden for EU/EØS

Der er endvidere en begrænsning i det objektive regelsæt, der medfører at der ikke kan gennemføres en spaltning uden tilladelse når en selskabsdeltager med bestemmende indflydelse i det indskydende selskab i henhold til LL § 2, har hjemsted i en stat uden for EU/EØS eller en stat, hvor der ikke eksisterer en dobbeltbeskatningsaftale med Danmark (Olesen, 2020).

6.4.5 Forholdet mellem aktiver og passiver

Der stilles endvidere krav til at forholdet mellem aktiver og gæld, der overdrages til det modtagende selskab, er det samme som i det indskydende selskab. Dette hindrer en at der sker en spaltning til det modtagende selskab, hvor gælden der udspaltes, overstiger forholdet mellem aktiver og gæld i det indskydende selskab. Dette ville i sidste ende betyde at den skattepligtige avance ved det modtagende selskabs senere afståelse ville blive reduceret, jf. FUL § 15 a, stk. 2, 3. pkt.

Endvidere forhindres der, at det indskydende selskab fuldstændig tømmes for værdier, da gælden der overstiger det oprindelige forhold mellem aktiver og gæld bliver i det indskydende selskab. Dette mindsker den skattepligtige avance ved en afståelse reduceres.

Bestemmelsen gør det vanskeligt at gennemføre en grenspaltning, eftersom ovenstående krav skal være opfyldt samtidig med at betingelserne for en grenspaltning opfyldes. Såfremt forholdet mellem aktiver og passiver ikke stemmer overens med forholdene i det indskydende selskab, er der mulighed for at tilpasse dette ved hjælp af ikke-grenrelaterede likvide midler. I praksis medfører dette at skattefrie grenspaltninger oftest gennemføres med tilladelse.

6.4.6 Kontantvederlagsbegrænsning

Den sidste værnsregel til de objektive betingelser omhandler kontantvederlæggelse. Denne værnsregel begrænser at der ved gennemførelse af en skattefri spaltning ydes et kontantvederlag til de selskaber, hvis ejerandel i forbindelse med spaltningen svarer til minimum 10 %. Begrænsningen gælder desuden for aktier der er omfattet af ABL § 4 b samt skattefri porteføljeaktier i henhold til ABL § 4 c.

6.5 Skattemæssige konsekvenser af en skattefri spaltning

Når der gennemføres en skattefri spaltning, vil dette ikke medføre en beskatning hos hverken aktionæren eller selskaberne. I stedet vil successionsprincipperne få betydning for de deltagende parter. I nedenstående afsnit gennemgås konsekvenserne for henholdsvis aktionærerne og selskaberne.

6.5.1 For selskaberne

For det ophørende eller udspaltede selskab, vil en skattefri spaltning ikke medføre en beskatning, eftersom successionsprincippet anvendes. Dette betyder at det modtagende selskab indtræder i selskabets skattemæssige stilling i forhold til anskaffelsessum, -tid og hensigt. Endvidere indtræder de i de afskrivninger og nedskrivninger, der er foretaget.

Som hovedregel kan underskud, der er opstået i det udspaltede/ ophørende selskab ikke fradrages i det modtagende selskabs indkomst. Dog kan underskuddet fradrages i indkomstopgørelsen i det indskydende selskabs, som er fortsat som følge af at der er gennemført en grenspaltning. Således kan den ikke fraspaltede gren af selskabet fratække hele underskuddet i selskabets indkomst.

Gennemføres der en spaltning fra moderselskab til datterselskab, er det muligt at fradrage underskud, som er opstået mens de har været sambeskattet, jf. FUL § 8 stk. 6, 2 og 3 pkt. Såfremt der ved spaltningen er uudnyttede underskud fra tidligere indkomstår, kan disse ikke fradrages i det modtagende selskab, jf. FUL § 15 stk. 8

6.5.2 For aktionærerne

For de aktionærer, der modtager et kontantvederlag, vil dette blive beskattet som udbytte eller aktieavance efter reglerne i AL, jf. FUL § 9.

De aktier der ikke er afhændet, anses for at være ombyttet med aktier eller anparter i det eller de modtagende selskaber til værdien af aktierne/ anparterne i hvert enkelt af de modtagende selskaber. Den anvendte værdi svarer til kursværdien på tidspunktet for gennemførelsen af spaltningen. Såfremt der i det indskydende selskab findes flere kategorier, sker der en forholdsmæssig fordeling.

Som nævnt tidligere vil der ske en succession, når aktionæren i det indskydende selskab ombytter sine aktier med aktier i det modtagende selskab. Der skal på spaltningstidspunktet ske en forholdsmæssig værdi af anskaffelsessummen af de vedrørte aktier i det indskydende selskab, hvilket skal ske ud fra handelsværdien i de deltagende selskaber. Dette gælder endvidere for underskud, der i henhold til SEL § 12 kan fremføres og det indskydende selskabs fradragsberettigede tab i henhold til ABL, EABL og KGL. Dette er dog forudsat at der ikke sker en ophørsspaltning af det indskydende selskab.

6.6 Spaltning med eller uden tilladelse

Gennemførelse af en spaltning med tilladelse er særlig relevant i tilfælde hvor der ønskes en grenspaltning. Dette skyldes at der kan opstå vanskeligheder når grenkravet skal være opfyldt samtidig med at der ved en skattefri spaltning uden tilladelse er et krav om at forholdene mellem aktier og passiverne skal være den samme i henholdsvis det indskydende og det modtagende selskab.

Derimod vil en spaltning uden tilladelse være relevant i de tilfælde, hvor enten et pengetanksselskab eller et holdingselskab ønskes spaltet. Dette vil ofte resultere i en forholdsvis enkel fordeling af aktiver og passiver. Derudover er det sjældent at der i disse tilfælde er en forretningsmæssig begrundelse for spaltningen, hvilket medfører at en spaltning uden tilladelse vil være den eneste mulighed.

Vælges der derimod en ophørsspaltning, vil valget af om denne skal gennemføres med eller uden tilladelse afhænge af om der er en forretningsmæssig begrundelse for spaltningen.

7. Omstrukturering og generationsskifte

En ejer, der gennem flere år har drevet erhvervsvirksomhed, vil på et eller andet tidspunkt komme ud for at genoverveje hvordan virksomheden i fremtiden skal drives. Dette skyldes at det sjældent vil være hensigtsmæssigt for virksomheden at have samme struktur igennem hele sin livscyklus og der vil derfor være behov for en løbende genovervejelse ud fra nuværende eller fremtidige behov. Ændringer i strukturen kan f.eks. forekomme ved at omdanne virksomheden til et selskab, dele selskabet op i flere grene eller fusionere med et andet selskab.

7.1 Aktieombytning

Sker etableringen af holdingkonstruktionen i forbindelse med at virksomheden omdannes til et driftsselskab, vil stiftelsen af holdingselskabet ske uden skattemæssige konsekvenser, da der vil være tale om stiftelse af et almindeligt selskab. Såfremt der allerede ved virksomhedsomdannelsen er en klar plan om at gennemføre et generationsskifte, kan det være fordelagtigt at etablere holdingkonstruktionen i forbindelse med at virksomheden omdannes til et selskab. Er planen derimod at drive virksomheden i en årrække drives videre i selskabsform kan virksomhedsejeren enten vente med at danne en holdingkonstruktion eller etablere den i forbindelse med virksomhedsomdannelsen.

Da generationsskifter i velfungerende virksomheder ofte er forbundet med store likviditetsmæssige udfordringer, kan det være en fordel at der dannes en holdingkonstruktion. Herved er der mulighed for at der løbende kan foretages udlodninger fra driftsselskabet, i form af ressourcer og likviditet. På denne måde sikres det at selskabet slankes, hvilket gør det mindre likviditetskrævende for den kommende ejer at overtage selskabet. Der er dog grænser for hvor meget, der kan udloddes til holdingselskabet, da der maksimalt kan overdrages hvad der svarer til forskellen mellem den bogførte frie egenkapital og den lovpligtige kapital.

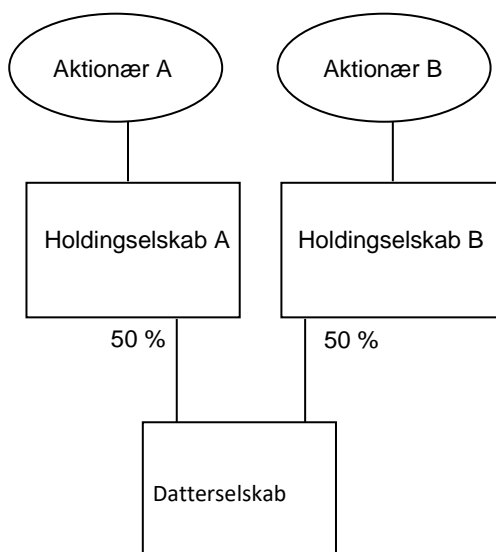
Såfremt holdingkonstruktionen dannes efter at driftsselskabet er etableret kan denne dannes ved at der gennemføres enten en aktieombytning eller ved tilførsel af aktiver.

Aktieombytningen kan gennemføres enten skattepligtigt eller skattefrit. En skattepligtig aktieombytning vil blive sidestillet med et salg og der skal derfor betales avance på fortjenesten. Ved en skattefri aktieombytning kan der søges om tilladelse til ombytningen eller den kan gennemføres uden tilladelse.

Søges der om tilladelse skal der være et forretningsmæssigt formål. Er der planer om at generationsskiftet skal gennemføres umiddelbart efter aktieombytningen eller inden for tre år, kan dette anses som at være et gyldigt formål. I disse tilfælde vil det være relevant at gennemføre ombytningen skattefrit med tilladelse, da der ved en skattefri aktieombytning uden tilladelse ikke er mulighed for at opnå dispensation til at fravige ejertidskravet.

Ved at der på forhånd gennemføres en aktieombytning kan der et generationsskifte udføres i følgende faser. Første fase består i at den nuværende kapitalejer, A, ved hjælp af en aktieombytning indskyder et holdingselskab over det nuværende selskab. Det gælder ligeledes for den kommende ejer, B, at der skal stiftes et holdingselskab. Herefter udloddes en del af den frie kapital i datterselskabet, således balancen slankes, hvorefter B nytegner 50 % af aktiekapitalen i datterselskabet. Dette kan illustreres ved følgende figur.

Figur 7.1: Generationsskifte ved forudgående aktieombytning



Kilde: Egen tilvirkning

Generationsskiftet afsluttes ved at A afvikler sin aktiebesiddelser i datterselskabet, enten efter det treårige holdingkrav eller ved en anmeldelse til SKAT om at få revurderet tilladelsen. Selve afviklingen kan ske ved indløsning af datterselskabet eller ved et salg til B. Hvad enten der vælges det første eller det andet, vil A være skattefri af en eventuel avance og det er herefter muligt at drive holdingselskabet som et passivt kapitalsselskab.

Fordelen ved at der vælges at stifte en holdingstruktur ved en aktieombytning er at eventuelle garantiforpligtelser og erstatningssager mv. vil følge driftsselskabet. Dette betyder at det oprindelige holdingselskab ikke vil stå i en situation, hvor der kan komme erstatningskrav, som det skal hæfte for.

7.2 Fusion

I stedet for at der ved en aktieombytning etableres en holdingkonstruktion, kan der gennemføres en fusion, hvilket ligeledes kan ske enten skattepligtigt eller skattefrit. Hvis selskabet i en længere årrække har haft overskud, vil en skattepligtig fusion være meget likviditetskrævende for den oprindelige kapitalejer.

Vælges der derimod en skattefri fusion kan der indledes et generationsskifte ved at den kommende kapitalejer indskyder en værdi, der svarer til den ønskede ejerandel. Efter fusionen er gennemført vil de begge være kapitalejere i selskabet og generationsskiftet kan herefter færdiggøres gennem en aktieombytning, så den nye kapitalejer i sidste ende kan stå som eneste aktionær.

Alternativt kan aktierne ejet af den oprindelige kapitalejer overdrages efter reglerne om succession. Betalingen for de overtagne aktier kan ske ved et kontantvederlag, som gave eller en kombination af begge. Har den nye kapitalejer ikke den nødvendige likviditet til at betale for aktierne kan vederlaget bestå af et gældsbrev til den oprindelige ejer. Dette vil dog ikke være en mulighed, hvis selskabet er klassificeret som et pengetanksselskab.

7.3 Tilførsel af aktiver

Ligesom ved aktieombytning er der ved tilførsel af aktiver mulighed for at danne en holdingkonstruktion. Denne kan ligeledes gennemføres skattepligtigt eller skattefrit, herunder med eller uden tilladelse. Vælges den skattepligtige metode vil selskabet blive beskattet af avancen. For at likviditeten bibeholdes i selskabet kan der gennemføres en skattefri tilførsel af aktiver.

Er der planer om at gennemføre generationsskiftet indenfor tre år anvendes den skattefrie tilførsel af aktiver med tilladelse, da der her kan søges om tilladelse til disposition. Er generationsskiftet derimod ikke planlagt til at blive gennemført inden for en treårig periode, kan tilførsel af aktiver uden tilladelse anvendes.

Efter at omstrukturering, er gennemført, vil der være opnået samme koncernstruktur som ved en aktieombytning. Dette sker ved at driftsaktiviteten indskydes i et datterselskab mens det indskydende selskab, nu holdingselskabet, beholder likviditeten. Der vil således være indskudt et holdingselskab mellem aktionæren og driftsselskabet. Holdingselskabet vil være en pengetank og hele driften vil være samlet i datterselskabet.

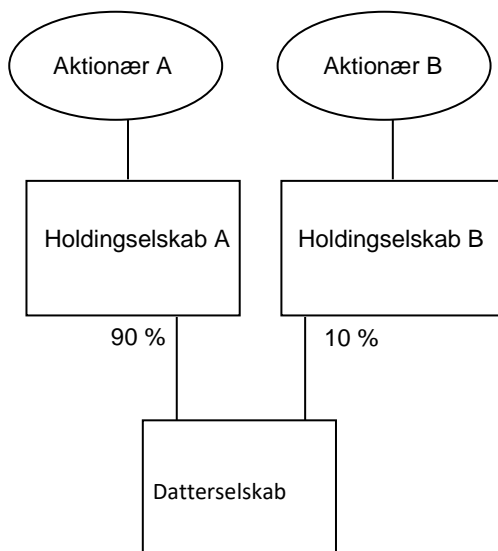
Eftersom der her er dannet en holdingkonstruktion, kan generationsskiftet forberedes, ved at alle ikke nødvendige likvider overdrages til holdingselskabet. Dette medfører at det vil være mindre likviditetskrævende for den kommende ejer at overtage selskabet.

Et eksempel på et generationsskifte, hvor der anvendes tilførsel af aktiver kan se således ud.

Datterselskabet overfører sine aktiver og passiver til et nyt driftsselskab og bliver vederlagt udelukkende i form af aktier i det nye selskab. Overførslen kan gennemføres skattefrit, såfremt holdingkravet overholdes eller der er opnået tilladelse. Enten i forbindelse med eller efter tilførslen, nytegner den kommende ejer, B,

aktier i det nye driftsselskab, hvilket kan gøres enten personligt eller gennem et nystiftet holdingselskab. Ved en nytegning af aktier i datterselskabet gennem et holdingselskab vil strukturen se således ud.

Figur 7.2 Generationsskifte ved tilførsel af aktiver



Kilde: Egen tilvirkning

Selve koncernstrukturen vil efter at B tegner nye aktier i det nye datterselskab være den samme som ved en aktieombytning. Forskellen er alene at B kun nytegner 10 % af aktiekapitalen i datterselskabet. Når generationsskiftet gennemføres gennem tilførsel af aktiver, kan B efter tilførsel anvende det løbende overskud til at forøge sit selskabs kapitalandel i datterselskabet.

7.4 Spaltning

En spaltning kan anvendes i forbindelse med et generationsskifte ved at der foretages en ophørsspaltning. På denne måde vil den driften blive overtaget af enten den næste generation eller medarbejderen og den oprindelige kapitalejer vil stå med et pengetankselskab.

Spaltningen kan ligeledes gennemføres skattepligtigt eller skattefrit. Det ses dog oftest at en skattepligtig spaltning ikke vil være fordelagtig, da denne vil blive betragtet som en afståelse hvor der opstår en avancebeskatning. Gennemføres spaltningen skattefrit vil beskatningsgrundlaget derimod blive udskudt.

Når spaltningen gennemføres som en skattefri ophørsspaltning, spaltes driftsaktiviteten over i et selvstændigt selskab, ejet af den kommende kapitalejer og likviditeten spaltes over i et selskab ejet af den oprindelige ejer. Det vil dog være en fordel, hvis der forud for spaltningen overdrages aktier til den kommende ejer ved at reglerne om succession anvendes, da der undgås en personlig beskatning af avancen. Når spaltningen gennemføres som en ophørsspaltning undgås der ligeledes at grenkravet skal være opfyldt.

En skattefri ophørsspaltning gennemføres ofte med tilladelse fra SKAT, da forholdene mellem aktiver og forpligtelser overført til det modtagende selskab og det indskydende selskab skal være den samme. Opnås der ikke tilladelse, er alternativet at der gennemføres en skattefri aktieombytning hvorefter holdingselskabet spaltes uden tilladelse.

Ved at gennemføre en spaltning overdrages alle ejerandele i driftsselskabet uden at den nye kapitalejer som følge af generationsskiftet bliver likviditetsmæssigt belastet.

Et generationsskifte ved forudgående spaltning kan illustreres ud fra følgende eksempel på en ophørsspaltning. Holdingselskabet ejet af den oprindelige ejer fordeler aktiver og passiver i det oprindelige datterselskab til to nystiftede datterselskaber, hvorefter det oprindelige datterselskab opløses. Herefter kan selve generationsskiftet planlægges og udføres ved at overdrage dem til den kommende ejer med skattemæssig succession enten på én gang eller løbende i takt med en aftalt plan.

Ved at der gennemføres en ophørsspaltning fremfor en grenspaltning, kan der ske en fri fordeling af aktiver og passiverne i det oprindelige datterselskab. Var der derimod valgt en grenspaltning skulle forholdet mellem aktiver og passiver i det modtagende selskab være det samme som i det indskydende selskab.

8. Konklusion

Formålet med denne afhandling er at analysere hvilke muligheder en virksomhed har for at gennemføre en omstrukturering med henblik på et generationsskifte.

En omdannelse af den personlig drevet virksomhed til et selskab vil være første step i en omstrukturering. Omdannelsen kan gennemføres enten skattepligtigt, hvor virksomhedsejeren som følge heraf beskattes. Alternativt kan der ske en skattefri omdannelse, hvor selskabet indtræder i virksomhedsejers skattemæssige stilling. En skattepligtig omdannelse sidestilles dermed med et salg af virksomheden, hvorimod en skattefri omdannelse tager udgangspunkt i successionsprincippet.

Herefter tages der udgangspunkt i de fire omstrukturingsmuligheder, som kan anvendes af danske kapitalselskaber, der er fuld skattepligtig til Danmark.

Overordnet set er der mulighed for at gennemføre omstruktureringen enten skattepligtigt, hvilket skattemæssigt vil blive sidestillet med et salg af selskabet med den konsekvens at der i forbindelse med omstruktureringen sker en beskatning. Dette vil i de fleste tilfælde ikke være en fordel, men er skattebetalingen vurderet til at være meget lav eller kan den mindskes ved at modregne tidligere års underskud i avancen kan det være en fordel at gennemføre en skattepligtig omstrukturering.

Alternativt kan der i alle fire metoder vælges at gennemføre en skattefri omstrukturering, hvor omstrukturering gennemføres ved succession. Det modtagende selskab indtræder her i det overdragede selskabs skattemæssige stilling ved de enkelte aktiver i forhold til anskaffelsessum, tid og hensigt samt de foretagne af- og nedskrivninger.

I alle metoder på nær fusion kan den skattefrie omstrukturering vælges mellem at gennemføre den med eller uden tilladelse fra SKAT. Gennemførelse med tilladelse kræver i alle tre tilfælde at der er en forretningsmæssig begrundelse og at indenfor de første tre år skal anmelde ændringer i forhold til den tilladelse er på baggrund af givet af, såsom ejerforhold. Ved en omstrukturering uden tilladelse skal selskabet hverken give en begrundelse eller anmelde ændringer, men der kan derimod ikke ske en afståelse af kapitalandele i de første tre år efter omstruktureringen.

En aktieombytning gennemføres ved at en aktionær ombytter sine aktier i et selskab med aktier i et andet allerede eksisterende eller nystiftet selskab. Der dannes her en koncernstruktur, hvor der kan opsøres likvid kapital i holdingselskabet samtidig med at datterselskabets balance slankes.

Ved en fusion sammensmeltes to eller flere virksomheder til en samlet juridisk enhed. Dette kan ske når et selskab overdrager sin formue som helhed til et andet selskab eller sammensmeltes med dette. Der skelnes ved fusioner mellem lodrette fusioner og omvendt lodrette fusioner samt vandrette fusioner.

En lodret fusion er kendetegnet ved at datterselskabet afstår sine aktiver og passiver til moderselskabet, hvorefter det opløses. En omvendt lodret fusion er som navnet antyder det omvendte af en lodret fusion og er dermed kendetegnet ved at moderselskabet afstår alle aktiver og passiver til datterselskabet for derefter at blive opløst. Når der gennemføres en omvendt lodret fusion, anvendes regelsættet om vandrette fusioner.

En vandret fusion sker når to eller flere selskaber overdrager deres samlede aktiver og passiver til et nystiftet tredje selskab, hvorefter de begge opløses. Derudover kan der gennemføres en vandret fusion hvis et selskab overdrager alle aktiver og passiver til andet selskab, hvor det indskydende selskab er det ophørende selskab og det modtagende selskab er det fortsættende selskab.

Tilførsel af aktiver anvendes når et selskab, uden at dette opløses, tilfører enten den samlede virksomhed eller en gren af denne til et andet selskab. Anvendelse af dette regelsæt kræver at der sker en tilførsel af en samlet virksomhed. Dette krav kan opfyldes ved at hele virksomheden indskydes eller en gren af denne og som kan defineres som en selvstændig virksomhed indskydes i et andet selskab. Derudover skal det modtagende selskab efter omstruktureringen kunne anses for at være en selvstændig enhed ikke kun i organisatorisk forstand men også økonomisk forstand. Med dette menes at det modtagende selskab skal kunne drives ved hjælp af egne midler.

Når der gennemføres en spaltning, sker der en opdeling af selskabets aktiviteter, hvor en eller flere af disse aktiviteter overdrages til et eller flere selskaber. Der skelnes her mellem en ophørsspaltning og en grenspaltning.

En ophørsspaltning er kendetegnet ved at selskabet der i forbindelse med spaltningen overdrager sine aktiver og passiver opløses. Grenspaltningen sker derimod når spaltningen gennemføres ved at der sker en opdeling af de hidtidige aktiviteter i det indskydende selskab og at det i forbindelse med spaltningen ikke opløses. Der er her ligeledes et krav om at den gren af virksomheden, der spaltes ud, kan drives ved egne midler.

Hvad angår hvilken omstruktureringsmodel der er mest fordelagtig at anvende ved et kommende generationsskifte, afhænger af den enkelte situation. Der skal derfor altid foretages en analyse af hvilken model, der vil være den mest hensigtsmæssige i den konkrete situation. Det vil dog oftest være tilfældet at en oprettelse af en holdingkonstruktion vil være den mest fordelagtige metode at anvende når et generationsskifte skal planlægges, da denne metode kan sikre at driftsselskabets balance slankes og at handelsværdien dermed mindskes.

9. Litteraturliste

Litteratur:

- Bille, J. K., Jensen, M. H. & Nielsen, R. M., 2019. *Omstrukturering - skatteregler i praksis*. København: Karnov.
- Hansen, C. S. et al., 2019. *Erhvervsbeskatning - med fokus på personselskaber og virksomhedsordningen*. København : Djøf.
- Karnov, 2019. *Skattelovsamling med noter 2019/2*. København: Karnov
- Michelsen, A. et al., 2017. *Lærebog om indkomstskat*. København: Jurist- og økonomiforbundet forlag.
- Olesen, B. S., København. *Generationsskifte og omstrukturering - Det skatteretlige grundlag*. 2020: Djøf.
- Serup, M., 2012. *Fusionskatteloven med kommentarer*. København: Karnov.
- Serup, M., 2019. *Generationsskifte - Omstrukturering*. København: Karnov.
- SKAT - den juridiske vejledning 2021-1
- Werlauff, E., 2016. *Selskabsret*. København: Karnov.
- Werlauff, E., 2018. *Selskabsskatteret*. København: Karnov.

Lovgivning:

- Afskrivningsloven
- Aktieavancebeskatningsloven
- Ejendomsavancebeskatningsloven
- Fusionskatteloven
- Kursgevinstloven
- Lov om skattefri virksomhedsomdannelse
- Selskabsloven
- Selskabsskatteloven

Retskilder/retspraksis:

- De retskilder og retspraksis der løbende er henvist til i specialet