

Skattefri

Virksomhedsomdannelse

Cand. Merc. Aud.

Aalborg Universitet

Kandidatafhandling 7. - 10. Semester

Afleveret maj 2011

Skrevet af: Michael Grøndahl

Vejleder: Henrik V. Andersen

Indholdsfortegnelse

1. - Kapitel - Det overordnede overblik.....	4
Indledning.....	4
Problemfelt	7
Afgrænsning	8
Metode	9
Casen	11
2. Kapitel - Indledende overvejelser	13
Begreber	13
Skatteretligt virksomhedsbegreb	13
Skatteretlig succession.....	15
Virksomhedens faser	18
Fordele og ulemper ved at driften er i et selskab.....	22
Indkomsten.....	22
Risikoafdækning.....	22
Ændringer i ejerkredsen	23
Selskabsretlige krav	23
Regnskabsmæssige krav.....	24
Fordele og ulemper ved personlig virksomhed.....	24
Overdragelse af erhvervsvirksomhed ved succession.....	24
Ophørspension.....	25
L 112	27
3. Kapitel - Omdannelsen	30
Stiftelse af et selskab.....	30
Skattepligtig virksomhedsomdannelse.....	31
Skattefri virksomhedsomdannelse	33
Forudsætninger for brug af virksomhedsomdannelsesloven	33
Betingelser for anvendelse af loven om skattefri virksomhedsomdannelse	36
4. Kapitel - Problemstillinger og værdiansættelsen	40
Generelt.....	40
Aktiernes anskaffelsessum	42
Indskudskontoen	42
Omdannelsesperioden.....	44
Opsparet overskud.....	44
Flere ejere.....	45
Goodwill.....	48
Fast ejendom.....	51
Genvundne afskrivninger	51
Driftsmidler	53

Debitorer	53
Varelager	54
Igangværende arbejder	54
Gældsposter	54
Værdipapirer	54
Skatteretlige følger af skattefri virksomhedsomdannelse.....	56
Konsekvenser for omdanner	56
Konsekvenser for selskabet.....	57
5. Kapitel - Casen	58
Skattepligtig omdannelse.....	58
Succession - generationsskifte.....	61
Delvis Afståelse	62
Skattefri virksomhedsomdannelse	63
6. Kapitel - Det endelige	68
Perspektivering	68
Konklusion	70
Executive summary.....	75
Litteraturliste.....	76

1. - Kapitel - Det overordnede overblik

I det følgende kapitel vil afhandlingen blive præsenteret, samt hvorfor denne afhandling er relevant, og hvem den vil være relevant for. Herudover vil der i dette kapitel blive afgrænset fra ikke aktuelle områder, eller områder som ikke har været mulige at inddrage i denne afhandling. Derefter vil overblikket over afhandlingen blive præsenteret i metodeafsnittet, samt casen der vil blive benyttet igennem afhandlingen. Alt i alt skal dette kapitel give det overordnede overblik over hvad opgaven indeholder, og hvorfor.

Indledning

Erhvervsdemografien i Danmark er præget af at en tredjedel af alle de nystartede firmaer er enkeltmandsvirksomheder, eller interessentskaber¹. Dette betyder at de personlige virksomheder udgør en stor andel af de potentielle kunder på det danske marked for revisionselskaberne.

Ved opstarten af en ny virksomhed er der visse fordele, der gør at det kan være fordelagtigt at starte med en personlig virksomhed. Heri blandt kan nævnes at der ikke er noget kapitalkrav i starten, som der er ved A/S og ApS, samt at et eventuelt underskud kan fratrækkes i den personlige indkomst hos ejeren.

Efter en årrække med virksomhedsformen, kan det være nødvendigt at omdanne virksomheden til et selskab. En omdannelse kan være nødvendig af flere årsager; det kan skyldes, at ejeren overvejer at trække sig tilbage, hvilket betyder at der skal forberedes et generationsskifte, det kan være for at begrænse risikoen ved driften, hvor man i et A/S eller ApS ikke hæfter personligt, eller for at kunne tilføre fremmed kapital, for eksempel til brug for udvidelse mv.

¹ www.statistikbanken.dk

Ved omdannelse af en personligt ejet virksomhed til et selskab, er der to forskellige muligheder, enten en skattepligtig virksomhedsomdannelse eller en skattefri virksomhedsomdannelse. Ved den skattepligtige sker der afståelsesbeskatning, hvor der ved den skattefrie succederes, hvilket i princippet betyder at beskatningstidspunktet udskydes til at ejeren vælger at sælge sine anparter eller aktier i det selskab der er omdannet til.

Ved valg af hvilken metode der er mest hensigtsmæssig er det nødvendigt at kende til fordele og ulemper ved begge metoder, herunder om det altid vil være hensigtsmæssigt at benytte sig af den skattefrie metode. Ved valg af hvilke af de to metoder der skal benyttes skal der også tages hensyn til hvordan virksomheden er sammensat, samt hvad formålet med omdannelsen er. Der skal for eksempel ved en omdannelse til et selskab også bemærkes hensynet til virksomhedens kreditorer, da kreditorerne efter omdannelsen kun vil have sikkerhed i selskabets værdier, så det skal sikres at samarbejdet kan fortsætte på trods af det.

Inden omdannelsen til et selskab skal det samtidig vurderes, om det faktisk er fordelagtigt at være struktureret som et selskab, i stedet for at være personligt drevet. Der er både fordele og ulemper ved et selskab; åbenlyst er ønsket om risikobegrænsning, Fordelene ved at drive det i personligt regi, er at et eventuelt underskud kan modregnes i indehavers personlige indkomst.

Hvis det er som led i et generationsskifte man ønsker at omdanne sin personlige virksomhed til et selskab, skal det samtidig vurderes om det er nødvendigt at omdanne til et selskab. Dette skyldes at generationsskiftet også kan foretages ved at benytte sig af reglerne om succession, hvor der er givet mulighed for at overdrage sin personlige virksomhed til udvalgte persongrupper ved succession.

Hertil kommer samtidig forårspakke 2.0 og L 112, hvilket betyder at det kan være fordelagtigt at forblive i personligt regi. Med L 112 er der indført nye regler

vedrørende kapitalindkomstgrundlaget. I sammenhæng med denne ændring, har man valgt at sænke beskatningen, således at beskatningen heraf i 2014 højst kan udgøre 42 procent, hvor den i dag er på 51,5 procent. Dette betyder at samtlige der betaler topskat i 2011, vil få et nedslag i topskatten af positiv nettokapitalindkomst. Ændringen fra 51,5 procent til 42 procent vil gradvist ske over de følgende år, således at den ender på 42 procent i 2014.

Den store andel af personlige virksomheder, som muligvis, står overfor en virksomhedsomdannelse, samt lovændringerne, gør at emnet er aktuelt for revisors virke, da der løbende kommer forespørgsler fra kunder omkring hvordan de skal organisere sig i fremtiden. Herudover er emnet vigtigt grundet de lovændringer der er sket, hvilket kan betyde ændringer i rådgivningen med hensyn til hvornår man skal omdanne til et selskab. Herudover er der fremsat forslag om at der skal være mulighed for at omdanne en personlig virksomhed til et udenlandsk selskab ved brug af reglerne om skattefri virksomhedsomdannelse, jf. L 84, forslag til lov om ændring af aktieavancebeskatningsloven, selskabsskatteloven og forskellige andre love².

² http://www.ft.dk/samling/20101/lovforslag/L84/som_fremsat.htm#dok

Problemfelt

Da erhvervsdemografien i Danmark er præget af mange personlige virksomheder, er der en klar formodning om at en del af dem, over tiden, vil komme i en situation hvor det skal overvejes om den personligt ejede virksomhed skal omdannes til et selskab. For ejerne er det nødvendigt at vide hvornår det er optimalt at omdanne til et selskab, hvorfor det er nødvendigt at omdanne og hvordan det skal gøres, samt hvad konsekvenserne af en eventuel omdannelse er.

Til besvarelse af ovenstående er følgende problemformulering valgt:

Hvordan omdannes en personligt ejet virksomhed til et selskab?

Til besvarelsen af ovenstående, er følgende underpunkter valgt til at underbygge besvarelsen:

- 1. Er det altid en fordel at benytte sig af den skattefrie model?*
- 2. Er det fordelagtigt at omdanne til et selskab?*
- 3. Hvornår er det økonomisk fordelagtigt at omdanne til et selskab?*

Opgaven er tiltænkt som inspiration til mindre personlige virksomheder, til benyttelse i mit eget arbejde som revisor, samt til øvrige personer der assisterer virksomheder og til økonomistuderende.

Afgrænsning

En afhandling af denne type er typisk begrænset både tidsmæssigt og sidemæssigt, derfor er der i denne afhandling valgt at afgrænse fra følgende punkter:

Afhandlingens overordnede fokus er baseret på omdannelsen fra personlig virksomhed til selskab, og ikke hvordan der kan omstruktureres derefter, hvis for eksempel det er som led i et generationsskifte. Derfor afgrænses der fra hvad der skal ske efter at omstruktureringen til et selskab er gennemført. Dermed er det perioden op til en omdannelse besluttet, til at omdannelsen er gennemført, der vil blive behandlet.

Afhandlingen fokuseres på hvordan der omdannes fra personlig virksomhed til selskab, og da der er specielle muligheder for hvordan dette kan gøres. Hvis man benytter sig af virksomhedsskatteloven er der i § 16, § 16a, § 16b og § 16c specificeret specielle forhold i en omdannelsessituation. Disse muligheder vil blive behandlet, hvor det vurderes at være aktuelt, der vil dog ikke komme en dybere gennemgang af brugen af virksomhedsskatteloven, da denne ikke er opgavens primære fokus.

Det forudsættes at det er levende personer, der ønsker at omdanne deres virksomheder, hvilket betyder at der afgrænses fra hvad der kan gøres i dødsbo-situationer.

Det forudsættes herudover at det er en dansk personlig virksomhed der ønskes omdannet til et dansk selskab, derfor er det kun de danske love og bestemmelser der vil blive inddraget heri. Men da der er lavet et lovforslag omhandlende mulighederne for at lave en skattefri virksomhedsomdannelse til et udenlandsk selskab, vil betingelser og krav i denne lov blive gennemgået, da det kan have betydning for en virksomhedsomdannelse.

Fokus er i afhandlingen på de skattemæssige muligheder og konsekvenser, derfor vil de selskabsretlige regler ikke være i fokus, der vil dog i tilfælde hvor det er oplagt, blive henvist til de selskabsretlige regler.

Metode

Metodeafsnittet skal give en overordnet redegørelse for hvordan opgaven er opbygget, samt hvorfor den er opbygget således. Der er forsøgt at disponere afhandlingen således at hvert enkelt afsnit har en relevans til problemformuleringen. Overordnet set er opgaven opdelt i seks kapitler, hvor der er et antal underafsnit til hvert kapitel.

Kapitel 1 - Det overordnede overblik

Denne del af opgaven indeholder indledningen til opgaven - hvor der er redegjort for hvorfor emnet er aktuelt, problemfeltet - hvor den specifikke problemstilling er præciseret, afgrænsningen - hvor der er fravalgt visse områder, da der hverken er tid eller sider nok til rådighed til at komme omkring alt det emnet indeholder samt dette metodeafsnit, hvor den røde tråd i afhandlingen skal styres fra. Sidst er det valgt at præsentere en udarbejdet case, denne vil være i fokus igennem opgaven, samt vil blive yderligere behandlet sidst i opgaven. Dette kapitel skal give et overordnet overblik over hvad afhandlingen indeholder.

Kapitel 2- Indledende overvejelser

I dette kapitel vil de indledende overvejelser, der skal foretages ved en virksomhedsomdannelse blive behandlet. For at have den fulde forståelse af hvordan en omdannelse foregår, er det først valgt at beskrive to begreber, det skatteretlige virksomhedsbegreb og skatteretlig succession. Disse er vigtige for forståelsen, samt benyttelsen af reglerne om skattefri virksomhedsomdannelse. Herudover vil kapitlet indeholde en beskrivelse af de

enkelte faser en typisk virksomhed gennemgår i sin levetid. Disse er vigtige i forhold til at vide, hvornår en eventuel omdannelse skal og kan gennemføres. Sidst i kapitlet er det valgt at give en kort gennemgang af fordele og ulemper ved en personlig virksomhed kontra selskab, da det er vigtigt for omdanner at vide, hvilke forhold der ændrer sig, hvis man vælger at omdanne sin personlige virksomhed til et selskab.

Kapitel 3 - Omdannelsen

I dette afsnit vil de to muligheder for en omdannelse til et selskab beskrives og analyseres. Først vil metoden i den skattepligtige omdannelse blive gennemgået, for derefter at blive efterfulgt af den skattefrie virksomhedsomdannelse. Behandlingen af den skattefrie model vil samtidig indeholde de forudsætninger og betingelser, som loven om skattefri virksomhedsomdannelse stiller til omdannelsen.

Kapitel 4 - Problemstillinger og værdiansættelsen

Hvis man vælger at foretage en skattefri virksomhedsomdannelse er der krav til hvordan de enkelte områder skal vurderes i forhold til opgørelsen af anskaffessummen på aktierne/anparterne der modtages som vederlag ved omdannelsen. Disse områder vil blive gennemgået i dette kapitel. Herudover har jeg udvalgt nogle væsentlige områder, da der kan være specielle muligheder eller krav til disse områder. Sidst i kapitlet er eventuelle konsekvenser af omdannelse for omdanner og selskab præsenteret.

Kapitel 5 - Casen

I dette kapitel vil casen blive behandlet, hvor omdannelses mulighederne skattepligtig omdannelse og skattefri virksomhedsomdannelse vil blive benyttet på casen. Herudover vil en overdragelse ved succession også gennemgås. Herefter vurderes det, hvad der vil være bedst i det konkrete tilfælde. Endvidere vil jeg ud

fra det konkrete resultat forsøge at udlede noget generelt, som kan bruges til besvarelsen af konklusionen.

Kapitel 6 - Det endelige

Dette kapitel vil indeholde perspektivering, hvor der vil blive perspektiveret til relevante områder, som der ikke har været plads, eller tid, til i denne opgave. Konklusionen er også med i dette kapitel, heri vil problemstillingens spørgsmål blive besvaret, blandt andet ud fra resultatet af casen.

Casen

I det følgende vil casen blive beskrevet, ud fra denne vil diverse problemstillinger ved en skattefri omdannelse, skattepligtig omdannelse og overdragelse ved succession blive gennemgået og eksemplificeret. Der vil dog også komme eksempler igennem afhandlingen, som ikke tager udgangspunkt i casen. Dette skyldes at det ikke har været muligt at indarbejde alle problemstillinger i casen.

Virksomheden er en ældre virksomhed, som har eksisteret i elleve år, alle år har Bjarne ejet virksomheden. Grundet virksomhedens stigende aktivitetsniveau, hvilket har betydet væsentlige gældsposter samt større usikkerheder i driften, har ejeren forespurgt til hvordan en omdannelse vil kunne forløbe sig, samt om det er muligt at foretage en skattefri virksomhedsomdannelse, og konsekvenserne ved en.

Virksomheden har benyttet sig af virksomhedsordningen de sidste år. Det er valgt at virksomhedsordningen er benyttet, for at illustrere nogen af de specielle forhold, der gælder herunder, ikke for at gå i dybden med hvordan virksomhedsordningen hænger sammen.

Virksomheden beskæftiger sig med at producere maskiner til diverse producenter. Der er i virksomheden ansat fem personer til at varetage opgaver fra

kundebetjening til produktion af maskiner. Ejendommen hvorfra virksomheden drives er ejet af ejeren, den benyttes kun af virksomheden. Maskinerne som virksomheden producerer, er oftest specialmaskiner, da der er specifikke ønsker fra kunderne. Ejeren har derfor også gjort meget for at uddanne personale og optimere maskiner, således de kan leve op til kundernes krav, hvilket har givet dem et forspring i forhold til konkurrenterne.

Herunder er virksomheden opstillet, hvor man kan se sidste års regnskabstal, samt de forrige års regnskabstal.

Regnskabstal	2009	2008	2007
Omsætning	4.833	5.517	5.571
Dækningsbidrag	1.265	2.198	1.755
Driftsresultat før afskrivninger	539	1.661	1.255
Driftsresultat	316	1.443	987
Årets resultat	191	1.305	770
Anlægsaktiver	782	324	553
Omsætningsaktiver	975	953	666
Aktiver i alt	1.756	1.277	1.219
Egenkapital	(1.309)	(411)	(991)
Passiver i alt	1.756	1.277	1.219

Af regnskabstallene kan det umiddelbart udledes, at der er et faldende resultat, men dog stadig et positivt resultat. Udviklingen i egenkapitalen skyldes derfor, at de private hævnings i virksomheden er større end overskuddene.

2. Kapitel - Indledende overvejelser

I det følgende kapitel vil de overordnede begreber der benyttes ved en skattefri virksomhedsomdannelse blive beskrevet, for at give forståelsen af hvilke virksomheder der kan omdannes, samt for at beskrive princippet som en skattefri virksomhedsomdannelse bygger på. Herefter vil de faser en typisk virksomhed gennemgår i sin levetid gennemgås, da de kan være vigtige i forbindelse med at vurdere hvornår en omdannelse skal gennemføres, hvis den skal det. Sidst i kapitlet vil enkelte fordele og ulemper ved et selskab kontra den personlige virksomhed blive beskrevet.

Begreber

En skattefri virksomhedsomdannelse bygger på princippet om skatteretlig succession, samt en personlig virksomhed, derfor vil disse begreber blive defineret i det følgende afsnit.

Skatteretligt virksomhedsbegreb

For at det er muligt at foretage en skattefri virksomhedsomdannelse, skal der være en bestående personligt ejet virksomhed, som kan omdannes. Hermed kan det ikke være enkelte aktiver der omdannes til et selskab³. Skattelovgivningen definerer ikke hvad virksomhedsbegrebet dækker over, der er dog i cirkulære nr. 129 af 4. juli 1994 om personskatteloven beskrevet, hvad en erhvervsdrivende er, og her defineres det som den *"der for egen regning og risiko udøver en virksomhed af økonomisk karakter med det formål at opnå overskud"*⁴.

³ Ligningsvejledning 2, januar 2010, side 733

⁴ Cirkulære nr. 129 af 4. juli 1994

I SKM2003.147.LR fandt ligningsrådet at en virksomhed vedrørende forsknings- og udviklingsarbejde, som endnu ikke havde oppebåret indtægter, kunne omdannes ved brug af loven om skattefri virksomhedsomdannelse. Dette blev godkendt med baggrund i at en forskningsvirksomhed er kendetegnet ved at indtægterne kommer senere end udgifterne.

I ligningsvejledningen er der lagt vægt på at den erhvervsdrivende selv tilrettelægger hvornår de forskellige opgaver skal udføres, selvfølgelig med hensyn til den afgivne ordre, at den erhvervsdrivende ejer de redskaber/maskiner der bruges, at den erhvervsdrivendes indkomst er afhængig af at virksomheden genererer overskud.⁵ Hermed kan det siges at der skal være en risiko ved at drive virksomhed, samt at det er for egen regning.

Hermed er en erhvervsmæssig virksomhed differentieret fra en hobbyvirksomhed, hvor et eventuelt overskud er skattepligtigt, men et underskud ikke kan fratrækkes i den personlige indkomst, som det kan ved en erhvervsmæssig virksomhed. Herudover er det et krav at virksomheden er igangværende, men dette betinger ikke, som nævnt ovenover, at der skal være opnået indtægter i virksomheden, for eksempel indenfor forskning og udvikling, hvor indtægterne først realiseres sent i processen.⁶

I SKM2008.321.VLR, hvor en skatteyder ønskede fradrag for udgifter til et engagement indenfor motorsport, blev afvist af retten. Begrundelsen for at der ikke kunne opnås fradrag, var blandt andet at det blev vurderet at virksomheden ikke var forsvarligt drevet i de pågældende år, samt at omsætningen i de

⁵ Ligningsvejledning E.A. 4.1-4.3.

⁶ Generationsskifte - omstrukturering, Michael Serup, side 525-526.

pågældende år var af så beskeden karakter at den ikke ville kunne dække de betydelige udgifter.

Ovenstående dom viser at der tages hensyn til både seriøsiteten ved driften, samt muligheden for senere at frembringe overskud. Hvis det vurderes at det ikke er muligt karakteriseres det som en hobbyvirksomhed, og kan dermed ikke opnå fradrag for udgifter, og heller ikke omdannes skattefrit til et selskab. I ovenstående sag lagde retten vægt på, at der kun var indgået en mundtlig aftale, om dækning af halvdelen af udgifterne, og ikke skriftlig, hvilket fik betydning da modparten ikke opfyldte aftalen. Herudover ansås det som en virksomhed drevet af personlig interesse da ejerens søn kørte den ene bil, uden at betale for det, hvilket køreren af den anden bil gjorde, samt at indtægterne de første år primært bestod af sponsorater fra en virksomhed som ejeren også ejede.

Så selvom der er i lovgivningen ikke er defineret direkte hvad en bestående personlig ejet virksomhed er, kan der ud fra diverse domme foretages en nogenlunde sikker vurdering af, om den enkelte virksomhed ville kunne omdannes skattefrit.

Skatteretlig succession

Skattemæssig succession er kort defineret en udskydelse af skatten. Det er altså ikke nogen mulighed for at undgå skatten helt, men det er en måde, hvorpå skatten udsættes til et senere tidspunkt. Skatten bliver udskudt til at erhverver af selskabet realiserer sine aktier/anpartar eller afstår de aktiver der er succederet i. Hermed opstår der en latent skatteforpligtelse. Succession får indflydelse i de situationer hvor der normalt ville opstå en afståelsesbeskatning, men denne udskydes til at der opstår en ny afståelsessituation, hvor avancen opgøres ud fra de oprindelige handelsværdier.⁷

⁷ Skattemæssig succession, Jane K. Bille, side 99-100.

Hovedreglen ved overdragelse er dog, at det sker på baggrund af handelsværdier, således at ejerens indkomstopgørelse påvirkes af fortjeneste eller tab på sædvanlig måde, også kaldet afståelsesprincippet eller realisationsprincippet. Hjemlen til kontantværdiansættelse ved overdragelser er givet i afskrivningsloven § 45 samt ejendomsavancebeskatningsloven § 4.

Muligheden for at benytte sig af skattemæssig succession blev indført via et cirkulære i 1962, hvor det gav mulighed for at den erhvervsdrivende kunne benytte de bogførte værdier ved en omdannelse, såfremt at personen efterfølgende blev hovedaktionær. Mulighederne for at benytte sig af succession er blandt andet givet i virksomhedsomdannelsesloven § 6, kildeskatteloven § 33c, fusionsskatteloven § 8. Fusionsskatteloven og virksomhedsomdannelsesloven giver hjemmel til at selskaber kan succedere, hvorimod kildeskatteloven giver hjemmel til at bestemte personer kan succedere.

Successionsreglerne blev generelt indført for at sikre at en virksomhed kunne videreføres, og dermed undgå at miste arbejdspladser. Hvis ikke successionsreglerne var der, ville ejeren ellers kunne være tvunget til at sælge virksomheden, for at kunne finansiere den skattebetaling en afståelse ellers ville medføre. Det er i princippet denne skat, der kan udskydes når virksomhedsomdannelsesloven og successionsprincippet benyttes.

Overordnet set sker der det ved en succession at, i forhold til det overdragelsestidspunkt der er, sker en udskydelse af skatten, udskydelsen er kun mulig ved at der indtrædes i den oprindelige værdi af det der overtages samt at der er en latent skatteforpligtelse, som sker som følge af at skatten flyttes til et andet skattesubjekt.⁸

⁸ Skattemæssig succession, Jane K. Bille, side 102-103.

Til illustrering af hvordan en virksomhed kan overdrages ved succession, for eksempel mellem far og søn, er nedenstående eksempel udarbejdet.

Eksempel på succession

	Uden succession		Fordeling	Med succession	
	Sælger	Køber		Sælger	Køber
Overdragelsespris	1.500.000	1.500.000		735.865	735.865
Skattemæssig saldo værdi	-				
Fortjeneste	1.500.000				
Skatteprocent	56,1%	841.500			
Sælgers provenue efter skat	658.500			735.865	
Afskrivninger		1.500.000			
Skatteværdi	56,1%	841.500			
Nutidsværdi af afskrivninger		686.771			
Købers pris efter skat		813.229			735.865
Skattefordel (rentefordel)			154.729		
Skattefordel delt			77.365		
Fordel ved succession				77.365	77.365

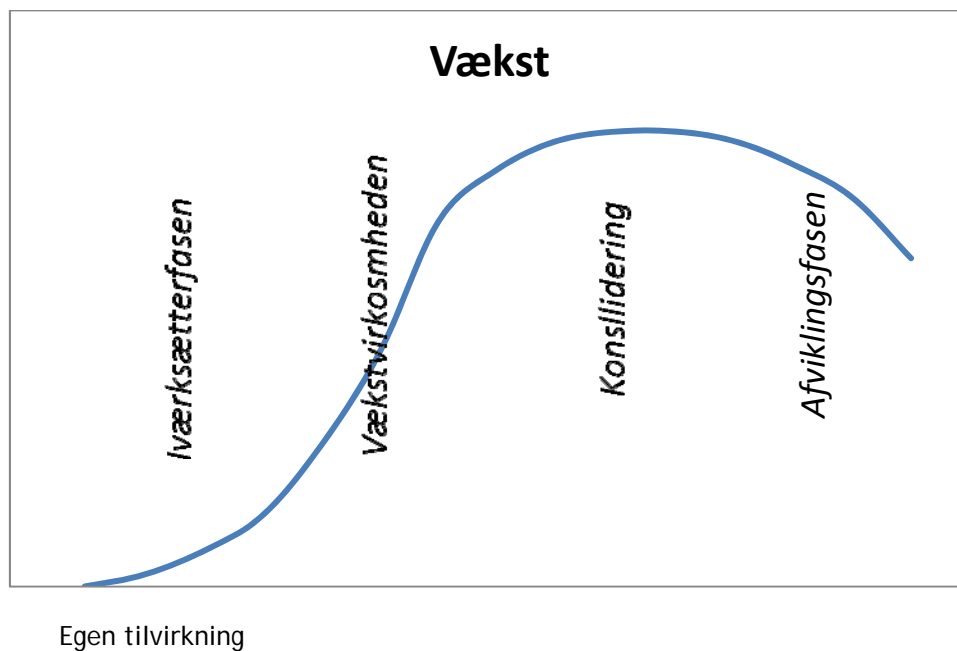
Egen tilvirkning

Som det kan ses af ovenstående eksempel ville sælger have en skat til betaling på i alt kr. 841.500 og købers pris efter skat vil være kr. 813.229. Købers pris er beregnet efter skat, da der købes aktiver som vil være afskrivningsberettiget. Skatteværdien af afskrivningerne er omregnet til nutidsværdi.

Hvis man derimod valgte at overdrage virksomheden ved succession, ville det betyde en besparelse for begge parter på i alt kr. 77.365. Denne fordel fremkommer som rentefordelen ved forskellen af afskrivningernes værdi, og den beregnede nutidsværdi. At begge parter har den samme fordel ved succession, skyldes at rentefordelen er fordelt til dem begge. Successionen har dog den betydning, at man indtræder i sælgers skattemæssige værdier, hvilket betyder at der i dette tilfælde ikke vil være nogen værdi til afskrivning.

Virksomhedens faser

Enhver virksomhed gennemgår i sin levetid forskellige perioder, der kan være omkostningstunge perioder ligesom der kan være perioder med stor indtjening. Virksomheden gennemgår i sin livscyklus fire forskellige stadier, der er: iværksætterfasen, vækstvirksomheden, konsolidering og afvikling.⁹ Udviklingen i de forskellige faser er illustreret og beskrevet herunder. Ved at vurdere hvor i livscyklusen en virksomhed befinder sig, har man taget første skridt i at vurdere, om virksomheden er klar til en eventuel omstrukturering til et selskab.



1. Iværksætterfasen: Det er i denne fase at ideen til virksomheden opstår, samt selve opstarten af virksomheden. Opstarten af virksomheden er typisk præget af mange omkostninger, investeringer i driftsmidler, inventar osv. Omkostningerne kan i denne fase endnu ikke dækkes af indtægterne i virksomheden. Det betyder at det i denne fase typisk er nødvendigt at driften sker i personligt regi, således at underskuddet i virksomheden kan

⁹ Skattefri virksomhedsomdannelse, Jan Nygaard og Lars Wøldike, side 10.

fradrages i indehaverens personlige indkomst. Når virksomheden drives i personligt regi er det muligt at fradrage underskuddet i anden personlig indkomst, udgangspunktet er at det fratrækkes i årets indkomst, men er det større end hvad der kan fratrækkes i årets indkomst kan det gemmes til senere år, således at et underskud aldrig går tabt¹⁰, det kræver dog at SKAT anser virksomheden som erhvervsmæssig, og ikke som en hobbyvirksomhed, hvori underskud ikke kan fremføres. Dette er en klar fordel i forhold til selskaber, hvor et underskud kun kan fratrækkes i fremtidige overskud i selskabet. Af ulemperne i denne fase kan nævnes at ejeren hæfter personligt for alle de forhold der vedrører virksomheden, i modsætning til hvis det var drevet som et selskab. I denne fase vil det typiske ikke være aktuelt at omdanne den personlige virksomhed til et selskab, da der ofte vil være et negativt resultat, eller beskedent overskud, som følge af store opstartsomkostninger. Og da et eventuelt underskud kan fratrækkes i anden personlig indkomst, vil det være fordelagtigt at bibeholde den personlige virksomhedsform i denne periode, hvis der er en personlig indkomst det kan fratrækkes i.¹¹ Det vil dog skulle vurderes ud fra en konkret vurdering, da der i nogen brancher godt kan være fordele ved at starte med et selskab.

2. Vækstvirksomheden: I denne fase er virksomheden begyndt at kunne investere for egen indtjening. Investeringerne bruges ofte til at øge aktiviteterne i virksomheden. I forbindelse med de forøgede aktiviteter, investeringer og forøgede omsætning, så er det også i denne fase at en virksomhedsomdannelse ofte kan komme ind i overvejelserne. Det kan være på grund af, at man ønsker en bedre risikoafdækning i forbindelse med at størrelsen på virksomheden øges, samt for at forbedre sine muligheder for at kunne tiltrække fremmed kapital, til at finansiere investeringerne. Hertil er det oftest nemmere at få tilført ekstern kapital i denne fase, end i opstartsfasen, da virksomheden i opstartsfasen ikke har bevist at den har

¹⁰ PSL § 13 stk. 1, pkt. 1, 2, 3 og 4.

¹¹ Skattefri virksomhedsomdannelse, Jan Nygaard og Lars Wøldike, side 10

potentiale, men det har den i vækstfasen, hvilket kan betyde mere risikovillighed fra investorer.¹²

3. Konsolidering: I denne fase kan virksomheden være nået dertil hvor indtjeningen overstiger investeringsbehovet. Dette sker som følge af at omkostninger i denne fase er under kontrol, så på trods af, at der kan opstå et fald i omsætningen vil overskuddet stadig stige. Derfor kan der være brug/mulighed for at kapitalen fjernes fra virksomheden/selskabet, det vil typisk være over i et holdingselskab, hvis man allerede er struktureret som et selskab, at dette sker. Udtømningen af kapital kan fremme mulighederne for et fremtidigt salg, generationsskifte, eller beskytte midlerne mod fremtidige erstatningssager. En virksomhedsomdannelse i denne fase kan blandt andet være præget af et ønske om et generationsskifte, eller for at tilføre ny viden for at sikre virksomhedens fortsatte eksistens.¹³
4. Afviklingsfasen: Denne fase er typisk hvor ejeren skal overveje hvad der skal ske med virksomheden fremadrettet, om den skal afvikles, om der skal ske et salg, om der skal foretages et generationsskifte, eller om der skal investeres for at forsøge at holde virksomheden kørende. Dette skyldes primært en nedgang i indtjening og udvikling. I denne fase vil det oftest ikke være fordelagtigt at omdanne til et selskab. Dette skyldes primært at der i de kommende år kan være underskud i vente, hvor at disse underskud som tidligere nævnt kan fratrækkes i anden personlig indkomst, det kræver dog at der fremadrettet er en personlig indkomst det kan fratrækkes i, for at det vil være en fordel.¹⁴

¹² Skattefri virksomhedsomdannelse, Jan Nygaard og Lars Wøldike, side 10-11

¹³ Skattefri virksomhedsomdannelse, Jan Nygaard og Lars Wøldike, side 11

¹⁴ Ibid

En omdannelse skal overvejes når det vurderes at en virksomhed på længere sigt vil generere overskud. Dog skal der være fokus på om man forventer underskud i virksomheden de kommende år, hvor at disse underskud ville kunne fratrækkes i indehaverens personlige indkomst. Det skal samtidig inden omdannelsen vurderes om den forventede indtjening kan bære omkostningerne. Yderligere kan motiverne for en virksomhedsomdannelse være risikoafdækning og respekten i at drive det som et ApS eller A/S, i stedet for som en personlig virksomhed.¹⁵

Omdannelsen vil dog med fordel kunne anbefales gennemført inden virksomheden opnår for stor indtjening, da dette vil kunne forøge omkostningerne i forbindelse med en omdannelse, mere om denne problemstilling i kapitel 3 og 4.

Af de fire faser som virksomheden gennemgår i sin livstid, er det primært i to af faserne, at en virksomhedsomdannelse vil være aktuel. Det er i vækstfasen og konsolideringsfasen, da virksomheden i disse faser gerne skulle være begyndt at generere overskud, samt at virksomheden har bevist sin berettigelse på markedet, således at der er begrundet forhåbning om, at den også på længere sigt kan generere overskud.

¹⁵ Skattefri virksomhedsomdannelse, Jan Nygaard og Lars Wøldike, side 9.

Fordele og ulemper ved at driften er i et selskab

I det følgende afsnit vil fordele og ulemper ved at drive et selskab blive beskrevet, samt der bliver sammenholdt med fordele og ulemper ved at have en personlig virksomhed. Det vil dog altid være nødvendigt at vurdere, hvad det mest optimale er i den enkelte konkrete situation.

Indkomsten

Ved et selskab kommer indkomsten ikke til beskatning hos ejeren, det er derimod kun det beløb der udbetales fra selskabet til ejeren, i form af for eksempel løn eller udbytte, der kommer til beskatning hos ejeren. Det kan være en fordel i de situationer, hvor man i flere år forventer store overskud i virksomheden, hvor man ved at drive det i et selskab kan opbevare pengene i selskabet, og få dem udbetalt i senere år, således man på denne måde kan styre, hvor meget man kommer til at betale i skat, samt det udbytte man udlodder til sig selv er til en lavere beskatning, da det beskattes som aktieindkomst.

Ulempen ved at indkomsten beskattes hos selskabet, betyder at der i dårlige år, hvor der er underskud, vil man ikke kunne fratække disse i den personlige indkomst, men det vil blive fremførbart underskud til modregning i fremtidige overskud i selskabet. Derfor er det normalt ikke en fordel at omdanne til et selskab, hvis man forventer underskud de kommende år.

Risikoafdækning

Hvis virksomheden drives i personligt regi, vil indehaver hæfte personligt for alt gæld der vedrører virksomheden, hvilket kan være store beløb/værdier der hæftes for. Det ses ofte, hvis det er en virksomhed i fremgang, eller en virksomhed der har fået tilkæmpet sig en plads på markedet.

Hvis det derimod er i et selskab at driften ligger, er det selskabet der hæfter for aktiviteten. Selskabet hæfter med værdierne i selskabet. På denne måde kan ejeren ikke risikere at tabe mere end de værdier der er indskudt i selskabet, medmindre ejeren kautionerer for selskabets gæld ellers vil ejerens personlige økonomi ikke kunne berøres.

Ændringer i ejerkredsen

Som udgangspunkt er det ofte nemmere at optage nye medejere i et selskab, end i en personlig virksomhed. En optagelse af en ny ejer vil ofte ske ved en kapitaludvidelse, hvilket betyder at de nuværende aktionærs skattemæssige stilling ikke bliver berørt. Hvis en aktionær ønsker at udtræde, kan dette også gøres uden, at det berører de øvrige aktionærs skattemæssige stilling. Det vil ske, ved at tilbagesælge aktierne, eller anparterne, til selskabet, hvorefter de pågældende aktier annulleres.¹⁶

Selskabsretlige krav

Hvis driften er placeret i et selskab, er der større krav i selskabsloven til selskabet, end der er til en virksomhed, således at der tidsmæssigt skal bruges mere tid på et selskab. For eksempel skal der i aktieselskaber være en bestyrelse, det er dog kun et krav i anpartsselskaber, hvis der er overskredet grænser med hensyn til hvor mange ansatte der er i en periode på tre år. Herudover kan de selskabsretlige krav med hensyn til bestyrelse ultimativt også betyde, at ejeren ikke længere kan tage beslutninger alene.

¹⁶ Skattefri virksomhedsomdannelse, Jan Nygaard & Lars Wøldike, side 11-12.

Regnskabsmæssige krav

Såfremt der vælges at drive et anpartsselskab eller aktieselskab, er selskabet underlagt bogføringsloven og årsregnskabsloven. Hvilket også betyder at der skal bruges mere tid, eller flere penge til revisor, da selskaber er underlagt revision jf. årsregnskabsloven § 135. Der er dog mulighed for fravalg af revision for mindre klasse B selskaber.

Fordele og ulemper ved personlig virksomhed

Herunder vil fordele og ulemper ved at drive personlig virksomhed beskrives, her med fokus på fordele og ulemper i situationer, hvor der ønskes nye ejere optaget, eller at gennemføre generationsskifte. Fordele og ulemper skal sammenholdes med de samme for selskabet, for at kunne tage den mest hensigtsmæssige beslutning.

Overdragelse af erhvervsvirksomhed ved succession

Ved en normal overdragelse af en personlig virksomhed til en søn eller medarbejder, vil det oftest medføre en stor avancebeskatning, hvilket kan hindre en fordelagtig omstrukturering eller et fordelagtigt generationsskifte, som ikke vil være hensigtsmæssigt. Det betyder at der er givet mulighed for, at der kan overdrages en erhvervsvirksomhed ved succession.¹⁷

Hvis der afstås en erhvervsvirksomhed ved succession betyder det, at der ikke sker nogen afståelsesbeskatning på overdragelsestidspunktet, men erhverver af den personlige virksomhed vil blive beskattet på det tidspunkt aktiverne realiseres. Dette betyder at erhververen indtræder i overdragerens skattemæssige stilling som omfatter overdragerens skattemæssige anskaffelsessum, anskaffelsestidspunkt og anskaffelsestidspunkt, med hensyn til de enkelte aktiver.¹⁸

¹⁷ Lærebog om indkomstskat, Michelsen, Askholt, Bolander og Engsig, side 629-632.

¹⁸ Ibid.

For at kunne foretage en overdragelse med succession er der nogen krav der skal være opfyldt. De er som følger:¹⁹

- Den overdragne virksomhed skal være en erhvervsvirksomhed eller en ideel andel heraf. Det kan dermed ikke være enkelte aktiver som ikke alene udgør en erhvervsvirksomhed der overdrages.
- Der skal på beskatningstidspunktet være en mulighed for at beskatte personen som erhverver erhvervsvirksomheden, dette betyder, at modtager skal være skattepligtig til Danmark.
- Succession er valgfri, det betyder at overdrager og erhverver skal være enige om at successionsreglerne skal benyttes. Der er få tilfælde hvor succession er obligatorisk, det er ved overgang fra afdøde til dødsbo og mellem ægtefæller.
- Overdrager og erhverver, kan for hvert skatteobjekt i virksomheden beslutte om der skal succederes i det enkelte skatteobjekt. Der kan dog ikke kun vælges at succedere i en del af et skatteobjekt.

I modsætning til hvis der overdrages en erhvervsvirksomhed til et selskab, ved brug af lov om skattefri virksomhedsomdannelse, sker der ikke ved brug af denne metode dobbeltbeskatning, da det kun er, erhverver der bliver beskattet senere, når personen afstår aktiverne.

Ophørspension

Der er lavet en speciel mulighed for at personer, der har drevet personlig virksomhed kan oprette en pensionsordning i forbindelse med afståelse af den personlige virksomhed.²⁰ Denne pensionsordning, ophørspensionen, giver mulighed for at sælger ikke bliver beskattet af en eventuel skattepligtig fortjeneste på et salg. Det er et krav at personen der afstår den selvstændige virksomhed er fyldt 55,

¹⁹ Ibid.

²⁰ Lærebog om indkomstskat, Michelsen, Askholt, Bolander og Engsig, side 1180-1181.

og har drevet personlig virksomhed de sidste 10 år ud af 15 år. Ved fradrag for indbetalingerne er der to maksimumsgrænser der skal overholdes:²¹

1. Det beløb der indbetales på pensionsordningen må ikke overstige den skattepligtige fortjenestes som ejeren har opnået ved afståelsen af virksomheden. Har virksomheden været drevet i selskabsform må beløbet ikke overstige den skattepligtige aktieavance, der er opnået ved et salg af aktierne.
2. Herudover er der et grundbeløb som indbetalingen ikke må overstige, beløbet er kr. 2.507.900, som er gældende indtil 2013.

Hvis for eksempel den skattepligtige fortjeneste ved et salg er opgjort til kr. 4.000.000, vil betydningen af ophørspensionen kunne illustreres således:

Skattemæssig avance.....		4.000.000,00
Indskud ophørspension.....	på	2.507.900,00
Indkomst beskatning.....	til	1.492.100,00

Således vil det ved en skattemæssig avance på 4 millioner kun være kr. 1.492.100 der kommer til beskatning. Benyttelsen af en ophørspension kræver dog, at sælger har midlerne til at indbetale på en ophørspension, og at man kan undvære midlerne.

Mulighederne for at benytte sig af en ophørspension er givet da mange selvstændige, ikke har haft mulighed for at indbetale på en pensionsopsparing

²¹ Lærebog om indkomstskat, Michelsen, Askholt, Bolander og Engsig, side 1184.

samtidig med driften af den private virksomhed, da denne har krævet alle de likvider, der har været til rådighed.

L 112

Vedtagelsen af L 112 har blandt andet betydet at positiv nettokapitalindkomst over de næste år, indtil 2014, vil blive nedsat til i 2014 at ende på 42 procent. Dette betyder, som vist i nedenstående eksempel, at der kan være fordele ved at udskyde en positiv nettokapitalindkomst, hvis det er muligt.²² Nettokapitalindkomsten udgør nettobeløbet af renteindtægter og kursgevinster i forhold til renteudgifter og kurstab.

Konsekvenser af L 112

	2010	2011	2012	2013	2014
Beløb til beskatning	1.000.000,00	1.000.000,00	1.000.000,00	1.000.000,00	1.000.000,00
Procent	49,5%	47,5%	45,5%	43,5%	42,0%
Skat i alt	495.000,00	475.000,00	455.000,00	435.000,00	420.000,00
Indkomst efter skat	505.000,00	525.000,00	545.000,00	565.000,00	580.000,00
Fordelen i 2014					75.000,00

Som det kan udledes af ovenstående tabel, er det ved en nettokapitalindkomst på 1 million, en umiddelbar besparelse på kr. 75.000, hvis det er muligt at udskyde beskatningen til 2014, i forhold til 2010. Kapitalindkomsten indeholder renter, kapitalafkast fra virksomhedsordningen, udlejning af ejendomme og salg af visse ejendomme.

²² <http://www.ft.dk/samling/20091/lovforslag/l112/spm.htm#title2>

For at kunne sammenholde ovenstående med de aktuelle forhold, og skatteprocenter, er følgende eksempler udarbejdet:

Indkomst selskab		100.000,00	Personlig indkomst		100.000,00
Selskabsskat	25%	25.000,00	AM-bidrag	8%	8.000,00
Resterende beløb		75.000,00	Resterende beløb		92.000,00
Skat af aktieindkomst	28%	13.524,00	Indkomstskat	51,5%	47.380,00
Skat af aktieindkomst	42%	11.214,00			
Til forbrug		50.262,00	Til forbrug		44.620,00
Skatteprocent		49,74%	Skatteprocent		55,38%

Egen tilvirkning

Ovenstående eksempler viser at der vil kræves en mindre skattebetaling, hvis man har et selskab, og lader indkomsten beskattes deri. Hvis personen med selskabet er gift, ville fordelene ved selskabet være større, idet at der så kan trækkes kr. 96.300 ud til 28 procents beskatning, hvor der i eksemplet er trukket kr. 48.300 til 28 procent. Fordelen ved selskabsbeskatning formindskes dog i takt med at indkomsten stiger. Det skyldes at beløbet der beskattes til 28 procent ikke stiger, men derimod det beløb der beskattes af de 42 procent stiger. Dermed er det ikke fordelagtigt at hæve større beløb i selskabet. Grundet kapitalindkomstbeskatningen sænkes, kan det betyde at der fremover vil kunne være fordele ved at bruge den personlige model. Det er illustreret i følgende eksempel:

Kapitalindkomst 2014 1.000.000,00

Kapitalindkomst 42% 420.000,00

Til forbrug 580.000,00

Skatteprocent 42%

Egen tilvirkning

Ud fra eksemplet, som er opstillet med de forudsætninger at hele indkomsten vil kunne beskattes som kapitalindkomst, vil det betyde at der vil kunne være en skattemæssig fordel ved at bruge den personlige model. Det kræver dog at der er indtægter som kan beskattes som kapitalindkomst, for at det kan være fordelagtigt. Hvad der beskattes som kapitalindkomst er angivet i § 4 i personskatteloven.

3. Kapitel - Omdannelsen

I det følgende afsnit vil mulighederne for en omdannelse beskrives. Der er to muligheder for at omdanne sin personlige virksomhed til et selskab, enten ved hjælp af en skattepligtig metode, eller en skattefri metode, efter reglerne i lov om skattefri virksomhedsomdannelse. Herunder vil de selskabsretlige regler ved stiftelse af et kapitalselskab overordnet beskrives først, da disse er gældende i begge situationer.

Stiftelse af et selskab

Generelt er reglerne for stiftelse af et selskab ikke forskellige hvad enten man vælger at foretage en omdannelse efter afståelsesprincippet eller en skattefri virksomhedsomdannelse. Reglerne for stiftelse af et kapitalselskab fremgår af kapitel tre i selskabsloven.

Et kapitalselskab anses for værende stiftet fra den dato stiftelsesdokumentet er underskrevet, jf. selskabsloven § 40, stk. 3. Stiftelsesdokumentet indeholder generelle oplysninger om blandt andet stiftere og rettigheder. Hvis man ønsker at stifte et selskab med tilbagevirkende kraft skal det fremgå af stiftelsesdokumentet.²³

Stiftelsen af selskabet kan enten ske ved apportindskud eller ved kontantindskud. Når der foretages en virksomhedsomdannelse anses det som apportindskud, da alle aktiver og passiver fra virksomheden indskydes i selskabet. Hvis stiftelsen sker ved apportindskud skal der udarbejdes en vurderingsberetning.²⁴ Der er i den nye selskabslov givet bedre mulighed for at danne et A/S, da hele selskabskapitalen ikke kræves indbetalt ved stiftelsen, således er det kun et krav at 25 procent af kapitalen er indbetalt, mindst 80.000 kr.²⁵ Dette kan betyde at flere ønsker at

²³ Selskabsskatteloven § 4, stk. 4.

²⁴ Selskabsloven § 36.

²⁵ Selskabsloven § 33.

danne et A/S fremover, da det nu er blevet nemmere tilgængeligt. Dog skal man ved apportindskud indskyde værdier der svarer til hele selskabskapitalen.

Skattepligtig virksomhedsomdannelse

Hovedreglen er at virksomhedsindehaveren vil blive beskattet efter afståelsesprincippet når der foretages en virksomhedsomdannelse. Dette indebærer beskatning til handelsværdier på omdannelsestidspunktet da ejeren skal realisationsbeskattes af samtlige afståede aktiver. Hvis virksomhedsejeren har benyttet sig af virksomhedsskatteordningen, indebærer det også beskatning af et eventuelt opsparet overskud. I denne situation vil virksomhedsejeren blive beskattet af indtægterne i virksomheden frem til stiftelsestidspunktet med fradrag af omkostninger, der knytter sig til virksomheden.²⁶

For selskabet betyder denne metode at aktiver vil have den skattemæssige værdi som de er indskudt til, det vil dermed være disse værdier, der er selskabets skattemæssige anskaffelsessummer og afskrivningsgrundlag.²⁷

For indskyderen betyder det at indskyderen har overdraget sine aktiver til selskabet, hvoraf der følger realisationsbeskatning for de enkelte aktiver.²⁸

Da et selskab principielt først eksisterer efter stiftelsen, kan det normalt ikke have en skattepligtig indkomst inden stiftelsen. Men hvor der foretages skattepligtig virksomhedsomdannelse er der i lovgivningen, selskabsskatteloven § 4, stk. 4, givet hjemmel til at der kan stiftes et selskab med seks måneders tilbagevirkende kraft. Det betyder at hvis selskabet er stiftet i slutningen af juni, er der mulighed for at den overtagne virksomheds indkomst i perioden fra 1. januar indtil stiftelsen kan

²⁶ Selskabsbeskatning, Fogh, Lytzen & Nielsen, side 362.

²⁷ Lærebog om indkomstskat, Michelsen Aage, Steen Askholt, Jane Bolander & John Engsig, Side 792-793.

²⁸ Ibid.

beskattes i selskabet. Der er nogen betingelser der skal være opfyldt for, at dette er muligt for eksempel:²⁹

- Ejeren af virksomheden skal efter omdannelsen også eje alle aktier eller andeager i det nystiftede selskab.
- Den omdannede virksomhed skal være personligt ejet. Dette indebærer også interessentskaber.
- Der skal senest to uger efter stiftelsen indsendes dokumenter til den skatteansættende myndighed. De dokumenter der skal indsendes er de dokumenter, der i selskabslovgivningen er påkrævet udarbejdet i forbindelse med stiftelsen.
- Det skal dokumenteres at selskabet er anmeldt til registrering hos Erhvervs- og Selskabsstyrelsen.
- Hvis der er flere ejere af virksomheden der omdannes, skal ejerne vederlægges i forhold til deres ejerskab af den personlige virksomhed.
- Stiftelse med tilbagevirkende kraft kan kun ske til nystiftede selskaber.

Til trods for denne beskatning, vil der dog forekomme tilfælde hvor en skattepligtig omdannelse vil blive benyttet, selvom denne altså udløser beskatning hos ejeren i året for omdannelsen. Den skattepligtige metode anvendes oftest i tilfælde hvor der kun udløses et mindre beløb til beskatning.³⁰ Der er dog tilfælde hvor der udløses en større skat, hvor denne metode alligevel vil kunne være aktuel, det kan for eksempel være hvor en ophørspension bruges, hvilket der i pensionsbeskatningsloven § 15 A, er givet mulighed for. For yderligere om ophørspensionen, se afsnittet ovenfor.

²⁹ Lærebog om indkomstskat, Michelsen Aage, Steen Askholt, Jane Bolander & John Engsig, Side 796-797.

³⁰ Generationsskifte og Omstrukturering, Søren Halling-Overgaard & Birgitte Sølvkær Olesen S. 109.

Skattefri virksomhedsomdannelse

En personlig virksomhed kan omdannes ved at benytte sig af afståelsesprincippet, hvorved der udløses realisationsbeskatning af de afståede aktiver. Ved benyttelse af denne metode vil det, alt efter hvilken type virksomhed det er, medføre træk på likviditeten grundet skatten, hvilket de færreste har midlerne til at kunne klare. Derfor er loven om skattefri virksomhedsomdannelse indført. Ved benyttelse af denne metode bruges successionsprincippet. Dette betyder at ejeren indskyder sin virksomhed i selskabet, uden at det udløser afståelsesbeskatning. I stedet indtræder selskabet i overdragerens skattemæssige stilling.³¹ Denne skattemæssige fordel modsvares dog af at der kan opstå en dobbeltbeskatning ved brug af denne model, ved at både selskab og omdanner i sidste ende bliver beskattet af de aktiver der overdrages.³²

For at kunne benytte sig af loven om skattefri virksomhedsomdannelse er der en række forudsætninger og betingelser som skal overholdes. Hvis ikke disse kan overholdes, vil alternativet være en skattepligtig virksomhedsomdannelse.

Forudsætninger for brug af virksomhedsomdannelsesloven

Jævnfør VOL § 1 kan en personligt ejet virksomhed omdannes skattefrit til et selskab. Det er som tidligere nævnt ikke defineret, hvad der direkte menes med en personlig virksomhed. Men igennem retspraksis er det defineret, at det skal være en hel virksomhed der omdannes. Således har retspraksis tidligere afvist omdannelse af kun en båd, eller en bil. Det betyder således at det skal være en selvstændig erhvervsvirksomhed, hvor det kan vurderes at virksomheden er igangværende, og at aktiver og passiver tilsammen udgør en virksomhed. Således skal alle aktiver og passiver i virksomheden omdannes, og ikke kun enkelte dele, der ikke for sig selv kan udgøre en virksomhed.³³

³¹ Generationsskifte - omstrukturering, Michael Serup, side 524.

³² Generationsskifte - omstrukturering, Michael Serup, side 524.

³³ Skattefri Virksomhedsomdannelse, Jan Nygaard & Lars Wøldike, side 20.

I Tfs 2000.958 LSR, fandt Landsskatteretten at et enkelt aktiv, vedrørende en entreprisekontrakt, ikke kunne omdannes skattefrit, da denne ikke udgjorde en bestående virksomhed alene. Samtidig var byggeriet ikke igangsat.

Sondringen omkring hvornår der er en bestående virksomhed, vil normalt ikke være problematisk, hvis virksomheden har eksisteret i flere år. Hvis dette er tilfældet har SKAT allerede taget stilling til om der kan gives fradrag for underskud, hvis der har været sådanne. Hvis der har været mulighed for dette, kan det som udgangspunkt antages at det ikke opfattes som en hobbyvirksomhed. Problematikken kan opstå hvis det er efter første regnskabsår at man ønsker at omdanne virksomheden til et selskab, da SKAT på dette tidspunkt intet grundlag har for at kunne vurdere virksomheden. Der kan dog indhentes bindende svar fra SKAT hvis der ønskes sikkerhed for dette.

En personlig virksomhed kan ejes af både en enkelt person, eller af flere personer, og virksomhedsomdannelsesloven giver mulighed for at begge dele kan omdannes skattefrit. Undtaget er dog virksomheder omfattet af personskattelovens § 4, stk. 1, nr. 10, personlig virksomhed med mere end 10 ejere, hvor den skattepligtige ikke deltager i virksomhedens drift i væsentlig omfang, og nr. 12 udlejning af afskrivningsberettigede driftsmidler og skibe, hvor den skattepligtige ikke deltager i virksomhedens drift i væsentligt omfang, her er der ikke afgrænset til et bestemt antal ejere.³⁴

I SKM2008.942.SR, her forsøgte et interessentskab, med 30 ejere, hvor aktiverne primært bestod af anparter i et selskab at omdanne skattefrit til et ApS, for derefter at kunne fusionere med selskabet. Dette vurderede skatterådet at ikke var muligt, da man ikke kunne se bort fra fortolkningen i loven om skattefri virksomhedsomdannelse, hvor at loven ikke finder anvendelse på virksomheder omfattet personskattelovens § 4, stk. 1, nr. 10 og 12.

³⁴ Lov om skattefri virksomhedsomdannelse § 1, stk. 3.

Virksomheden kan overdrages til et skuffeselskab/jomfruselskab, det er dog visse krav til at dette kan lade sig gøre. Omdannerne skal eje aktierne/anparterne i skuffeselskabet i samme forhold, som de ejer den omdannede virksomhed. Skuffeselskabet skal være stiftet på tidspunkt for omdannelsesdatoen, hvilket oftest vil være d. 1. januar. Herudover er det et krav at egenkapitalen har henstået som et ubehæftet kontant i en bank fra stiftelsestidspunktet, hvilket knytter sig til kravet om at skuffeselskabet ikke tidligere har drevet erhvervsmæssig virksomhed, det skal være et jomfrueligt selskab.³⁵ Grunden til at der kun kan omdannes til et selskab der ikke tidligere har drevet erhvervsmæssig virksomhed skyldes, at der ikke skal være mulighed for at benytte sig af uudnyttede underskud.

Efter vedtagelsen af L 84, vedtaget som lov nr. 254 af 30. marts 2011, er der opstået flere muligheder for hvilke selskaber man kan omdanne sin personlige virksomhed til. Vedtagelsen af denne lov betyder, at der nu kan omdannes skattefrit til et udenlandsk selskab. Der er nogen yderligere krav til denne type omdannelse, da det ikke skal være ensbetydende med et tabt skatteprovenu for Danmark. Således skal det selskab der omdannes til være ubegrænset skattepligtig til Danmark, eller begrænset skattepligtig til Danmark. Det vil betyde at der ved omdannelsen oprettes et fast driftssted i Danmark, hvor aktiviteterne fra den omdannede virksomhed er. Det betyder samtidig at hvis aktiver og passiver på et tidspunkt efter omdannelsen ikke længere vil kunne beskattes i Danmark, vil det udløse afståelsesbeskatning til Danmark.³⁶

³⁵ Skattefri Virksomhedsomdannelse, Jan Nygaard & Lars Wøldike, side 21.

³⁶ http://www.ft.dk/samling/20101/lovforslag/L84/som_fremsat.htm#dok

Betingelser for anvendelse af loven om skattefri virksomhedsomdannelse

Ifølge virksomhedsomdannelsesloven § 2 kan lovens regler anvendes såfremt at alle betingelser i § 2 er opfyldt, Hvis blot én enkelt af betingelserne ikke kan opfyldes, kan lovens regler ikke benyttes, og det bliver dermed omdannet til et selskab ved hjælp af en skattepligtig overdragelse. Der stilles ikke noget krav om, at der skal indhentes tilladelse fra skattemyndighederne for at kunne gennemføre en skattefri virksomhedsomdannelse. Betingelserne er følgende³⁷:

1. Det kræves at personen der omdanner en virksomhed, er fuldt skattepligtig til Danmark, ifølge kildeskattelovens § 1, dette gælder også for dødsboer. Dette krav er indsat for at sikre at beskatningen sker på et senere tidspunkt, og ikke kan undgås. Bestemmelsen udelukker samtidig at der kan ske omdannelse ifølge denne lov, hvis det er et selskab der ejer virksomheden. Dette indebærer også interessentskaber hvor der både er personer og selskaber i interessentskabskredsen. Det kan det dog diskuteres om det er i overensstemmelse med EU direktivet vedrørende fri etableringsret, hvor det med den nuværende lovgivning kun er personer, som er fuldt skattepligtige til Danmark, der kan omdanne skattefrit. Dette må umiddelbart kunne vurderes som værende en restriktion overfor personer, som ikke er fuldt skattepligtige til Danmark, og deres frie etableringsret.
2. Alle aktiver og passiver i virksomheden skal overdrages til selskabet. Kravet er indsat for at det ikke skal være muligt at udelade enkelte aktiver ved en omdannelse, samt for at hindre at kun enkelte aktiver omdannes. Ved opgørelsen af alle aktiver og passiver kan der opstå problemer eller tvivlsspørgsmål omkring blandt andet hvilke aktiver der skal medoverdrages. For eksempel skal aktier i indkøbsselskaber overdrages, da driften er betinget af at disse aktier ejes. Det vil dog kræve en konkret vurdering i de enkelte tilfælde om aktiverne har tilknytning til virksomheden, og dermed

³⁷ Lov om skattefri virksomhedsomdannelse § 2.

skal medoverdrages.³⁸ Som udgangspunkt benyttes regnskaberne fra tidligere år, for virksomheden, til at vurdere hvilke aktiver og passiver der skal overdrages til selskabet. Det kan være svært at opgøre aktiver og passiver, når omdanner har flere virksomheder, hvor det kun er en del af dem der skal omdannes. Hvis omdanner har benyttet sig af virksomhedsordningen inden omdannelsen, er det alle aktiver og passiver som har indgået heri, der skal overdrages til selskabet³⁹. Aktiver der er blandet benyttede, kan for eksempel være en ejendom, hvor en del af ejendommen bruges erhvervsmæssigt, og den resterende del bruges til beboelse, skal som udgangspunkt overdrages til selskabet, som følge af kravet om at alle virksomhedens aktiver og passiver skal overdrages. Der er dog undtagelser ved brug af virksomhedsordningen. Det er i loven bestemt at en ejendom er en selvstændig virksomhed, så det er op til ejeren at bestemme om ejendommen skal indgå i omdannelsen, eneste krav hertil er at den skal benyttes erhvervsmæssigt, enten helt eller delvist. I lighed med at det er valgfrit om en ejendom ønskes medtaget i omdannelsen, er det også valgfrit om beløb hensat til senere faktisk hævning og beløb på mellemregningskontoen skal med i omdannelsen eller holdes udenfor, hvis virksomhedsordningen benyttes.

3. Vederlaget for virksomheden skal være aktier eller anparter i det overtagende selskab, eller ved at værdien af aktierne eller anparterne i et selskab forøges, aktuelt hvis det er et skuffeselskab der benyttes som overtager. Herudover skal værdien af de aktier eller anparter der gives som vederlag være lig den samlede selskabskapital. Dette betyder at selskabet ikke kan have en beholdning af egne aktier efter omdannelsen. Dermed kan der ikke ske omdannelse til et selskab der i forvejen ejes af andre, eller til et selskab hvor der samtidig optages nye ejere af selskabet. Der er dog ikke noget til hinder for 3. mand umiddelbart efter omdannelsen nytegner aktier

³⁸ Generationsskifte og omstrukturering, Søren Halling-Overgaard & Birgitte Sølvkær Olesen S. 128.

³⁹ Generationsskifte - omstrukturering, Michael Serup, side 532.

i selskabet.⁴⁰ Tidligere var det muligt at stifte således at stifter kunne få et stiftertilgodehavende hos selskabet, som kunne hæves skattefrit efter omdannelsen, det er ikke muligt længere da vederlaget skal være samtlige aktier eller anparter.

4. Anskaffessummen for aktierne eller anparterne må ifølge VOL § 2, stk. 5 ikke være negativ, hvilket kan ske hvis der for eksempel er sket belåning af skattemæssige værdistigninger. Dette kan dog undtages hvis man året forinden omdannelsen har brugt virksomhedsordningen, men det kræver at man ophører med brug af virksomhedsordningen. Samt hvis omdanner driver flere virksomheder i virksomhedsordningen skal alle virksomhederne omdannes, ikke nødvendigvis til samme selskab. Der er dog kun krav om at man har benyttet virksomhedsordningen året forinden omdannelsen, hvilket betyder at omdanner i princippet kan nøjes med at selvangive sidste år som virksomhedsordningen, og umiddelbart herefter vælge at omdanne til selskab, hvis der skulle være en negativ anskaffessum.⁴¹ I paragraffen er det samtidig præciseret at indskudskontoen ikke må være negativ. Hvis anskaffessummen eller indskudskontoen er negativ, skal disse være udlignet inden omdannelsen. Det betyder at hvis man ikke har benyttet virksomhedsskatteordningen må anskaffessummen ikke være negativ, hvis man har benyttet ordningen kan anskaffessummen være negativ, hvis alle virksomheder omdannes. Herudover kan der være problemer med at opgøre anskaffessummen, hvis det er et I/S der skal omdannes, hvor ejerne har afskrevet forskelligt. Mere om denne problemstilling i afsnit om udvalgte problemstillinger.
5. Omdannelsen skal finde sted senest seks måneder efter åbningsbalancen, dette betyder at hvis regnskabet følger kalenderåret, så skal omdannelsen være udført senest d. 30. juni. Omdannelsen opfattes for gennemført når

⁴⁰ Generationsskifte - omstrukturering, Michael Serup, side 537.

⁴¹ Generationsskifte - omstrukturering, Michael Serup, side 538.

omdanner har underskrevet stiftelsesdokumentet, som skal være registreret hos Erhvervs- og Selskabsstyrelsen senest to uger efter underskrivelse, eller man har afholdt stiftende generalforsamling. Herudover skal der til den skatteansættende myndighed, senest en måned efter omdannelsen har fundet sted, indsendes dokumenter vedrørende omdannelsen. Virkningen af at der kan omdannes med tilbagevirkende kraft er, at indtjeningen i virksomheden i de foregående seks måneder indgår i selskabets regnskab.

6. Åbningsbalancen skal indeholde udskudt skat som et passiv. I den henseende tages der ikke hensyn til indholdet i årsregnskabsloven, men der skal afsættes enhver skat. Det skal afsættes på baggrund af forskellen mellem handelsværdierne og den skattemæssige værdi ved et salg.

7. Hvis der er flere ejere af virksomheden, som i for eksempel et interessentskab, er det et krav at alle ejere bruger virksomhedsomdannelsesloven, at de forskellige ejere har samme regnskabsperiode, samt at vederlaget erlægges i forhold til deres andele i den personligt ejede virksomhed. Herudover må der ikke være juridiske ejere blandt ejerkredsen, det skal være fysiske personer.

4. Kapitel - Problemstillinger og værdiansættelsen

I det følgende afsnit vil udvalgte områder med særlige problemstillinger under omdannelsen behandles. Det er typisk omhandlende hvilke aktiver der skal/kan indgå ved omdannelsen, hvilken værdi de skal overdrages til, opfyldelse af kravene til en skattefri virksomhedsomdannelse mv. Herudover vil der til sidst i kapitlet blive uddybet, hvad konsekvenser for omdanner og selskab er ved en skattefri omdannelse.

Generelt

Da en virksomhedsomdannelse ikke er et salg til en uafhængig 3. part, men et salg til et selskab, hvor ejeren af virksomheden der sælges, også besidder aktier eller anparter i selskabet, er det et salg mellem interesseforbundne parter. For at sikre at overdragelser i disse situationer sker til rigtige værdier, er det i ligningsloven § 2 præciseret hvilke værdier der skal benyttes. Heri er det bestemt at når der sker handel mellem interesseforbundne parter, også kaldet kontrollerede transaktioner, skal det ske på lige vilkår, arms-længde vilkår som svarer til at salget var sket til uafhængig 3. part. Det har ingen betydning om der omdannes efter afståelsesprincippet, eller efter lov om skattefri virksomhedsomdannelse, ligningslovens § 2 er gældende i begge situationer.

Vedrørende værdiansættelsen af virksomheden skal denne ske ud fra en vurdering af virksomhedens evne til at genere indtægter og overskud i fremtiden, om markedsforholdene er gunstige, om der er forbundet store risici ved denne branche samt ud fra en vurdering af hvordan virksomhedens tidligere regnskaber har været samt rentabiliteten af virksomheden.⁴²

⁴² Generationsskifte - omstrukturering, Michael Serup, side 263.

Værdiansættelsen ved en skattefri virksomhedsomdannelse sker efter følgende principper:⁴³

- Goodwill - Opgøres til handelsværdien med fradrag af skattepligtig fortjeneste.
- Driftsmidler - Opgøres til handelsværdien med fradrag af skattepligtig fortjeneste, hvilket svarer til driftsmidlernes skattemæssige bogførte værdi.
- Varelager - Opgøres til handelsværdien med fradrag af skattepligtig fortjeneste, hvilket også her svarer til den skattemæssigt bogførte værdi.
- Fast ejendom - Fastsættes til handelsværdien med fradrag af skattepligtig fortjeneste, det indebærer her genvundne afskrivninger.
- Debitorer - Værdiansættes til handelsværdien med fradrag af skattepligtig fortjeneste, hvilket indebærer at de i realiteten ansættes til den skattemæssigt bogførte værdi, hvilket betyder at der er taget højde for konstateret, eller sandsynliggjorte, tab på debitorer.
- Værdipapirer - Ansættes til handelsværdien, kursværdien, med fradrag af skattepligtig fortjeneste, som er opgjort efter aktieavancebeskatningsloven, ved obligationer og pantebreve opgøres det ifølge kursgevinstloven.
- Igangværende arbejder - Værdiansættes til handelsværdien med fradrag af skattepligtig fortjeneste.

⁴³ Generationsskifte - omstrukturering, Michael Serup, side 546-547.

Aktiernes anskaffelsessum

Den skattepligtige beskattes af avancen mellem anskaffelsessum og salgspris. Jævnfør VOL § 4, stk. 2, er det anskaffelsessummen der skal beregnes, når lov om skattefri virksomhedsomdannelse benyttes. Anskaffelsessummen for de aktier eller anparter omdanner modtager ved omdannelsen værdiansættes til den skattemæssige værdi af aktiver og passiver i den personlige virksomhed på omdannelsesdatoen, jf. VOL § 4, stk. 2, 1. pkt.. Dermed er aktiernes anskaffelsessum lig med den skattemæssige værdi af aktiver minus gæld. Aktiernes eller anparternes anskaffelsessum må ikke være negativ jf. VOL § 2, stk. 5.

Da ejeren i sidste ende vil blive beskattet af avancen på anskaffelsessummen ved en senere afståelse, må det være i ejerens interesse at anskaffelsessummen for aktierne, eller anparterne, bliver så høj som muligt, da avancen på denne måde vil blive mindre, og dermed vil det være et mindre beløb, der kommer til beskatning.

Indskudskontoen

Hvis der har været brugt virksomhedsordningen i året eller i årene op til omdannelsen, må indskudskontoen ikke være negativ jf. virksomhedsskatteloven § 16, stk. 2 og § 16 a, stk. 4. Hvis den er negativ, skal indehaver indbetale private midler, således at den går i nul, eller bliver positiv, inden omdannelsen. Hvis SKAT har ændringer til den indsendte opgørelse over anskaffelsessum og indskudskonto, således at indskudskontoen bliver negativ, vil omdanner få en mulighed for efterfølgende at foretage udligning af indskudskontoen.⁴⁴

Hvis der er en negativ indskudskonto, er der mulighed for at benytte forskellige aktiver fra omdannerens private økonomi. Som eksempel kan det nævnes, at hvis der er en blandet benyttet bolig, kan den private andel indskydes i selskabet, således at den del kan benyttes til at udligne en negativ indskudskonto. Herudover er det som tidligere skrevet ikke muligt at få et stiftertilgodehavende, da

⁴⁴ Skattefri Virksomhedsomdannelse, Jan Nygaard & Lars Wøldike, side 30

vederlaget skal være anparter eller aktier i det nye selskab. Dog er der ved udligning af en negativ indskudskonto, hvor der bruges en blandet benyttet ejendom, mulighed for at få et stiftertilgodehavende, dette blev givet i SKM2009.481.VLR.

Hvis der for eksempel er en negativ indskudskonto på kr. 200.000, og den private del af en blandet benyttet ejendom udgør kr. 500.000, vil de første kr. 200.000 blive benyttet til at dække indskudskontoen, herefter vil der være et stiftertilgodehavende på kr. 300.000. Illustreret således:

Indskudskonto	- 200.000,00
Privat andel af bolig	500.000,00
Stiftertilgodehavende	300.000,00

Muligheden for dette begrundes blandt andet i dommen med, at vederlaget for virksomheden skal være alle aktier eller anparter, og da den private andel af boligen ikke var en del af virksomheden, skulle dette ikke vederlægges i anparter eller aktier. Således er der på denne måde mulighed for at få et stiftertilgodehavende.

Fordelen ved at have et stiftertilgodehavende i selskabet er, at indehaver vil have et tilgodehavende som vil skulle forrentes. Dette betyder at personen på denne måde kan få et beløb ud af selskabet til en lavere beskatning, da renteindtægter beskattes som kapitalindkomst. Samtidig vil selskabet kunne få fradrag for renteudgifterne. Sammenholdes dette med vedtagelsen L 112 betyder det, at

fordelen ved dette vil blive større i 2014, hvor kapitalindkomsten når den laveste beskatning, 42 procent.

Omdannelsesperioden

Omdannelsesdatoen er behandlet i VOL § 3. Omdannelsesdatoen er den dato der følger efter sidste dag i sidste års regnskab. Typisk slutter regnskabsåret d. 31. december, hvilket betyder at omdannelsesdatoen bliver d. 1. januar. Omdannelsesdatoen har stort set kun skattemæssig betydning, da det er denne dato at anskaffelsessummen skal opgøres til. Omdannelsesdatoen har ikke betydning selskabsretligt hæftelsesmæssigt, så virksomheden fortsætter med at hæfte frem til vedtagelsesdatoen.⁴⁵

Regnskabsperioden for selskabets første regnskabsår skal være 12 måneder, hvilket typisk ikke giver noget problem da regnskabsåret, som nævnt ovenfor, starter d. 1. januar. Det skal sammenholdes med, at der er en seks måneders regel om tilbagevirkende kraft. Det betyder at omdannelsen kan vedtages d. 30. juni, og dermed stadig bruge 1. januar som omdannelsesdato.⁴⁶

Opsparet overskud

Hvis omdanner har valgt at benytte sig af virksomhedsordningen inden omdannelsen, kan personen vælge at lade en del af virksomhedens overskud, som ikke overføres til privatøkonomien, blive beskattet af en foreløbig virksomhedsskat, jf. VSL § 10, stk. 2. Det kan være en fordel i år hvor der er stor indtjening i virksomheden.

⁴⁵ Skattefri virksomhedsomdannelse 2. Udgave, Jan Nygaard § Lars Wøldike, side 40.

⁴⁶ Skattefri virksomhedsomdannelse 2. Udgave, Jan Nygaard § Lars Wøldike, side 40-41.

Når omdannelsen skal foretages skal der tages en beslutning om hvad der skal gøres med det opsparede overskud, hvor der er to muligheder. Enten kan der vælges at opsparet overskud ikke skal indgå i selskabet, hvilket betyder at det vil blive beskattet hos ejeren. Hvis dette vælges vil det blive beskattet således, at den del der allerede er beskattet som virksomhedsskat tillægges det opsparede overskud, således at den tidligere betalte skat godskrives og dermed beskattes det hele som personlig indkomst.⁴⁷ Hvis omdanner ønsker at opsparet overskud skal overføres til virksomheden vil det betyde at anskaffelsessummen vil blive nedsat med den værdi som opsparet overskud indregnes til i selskabet, hvis denne metode vælges er virksomhedsskatten endelig, jf. VSL § 16, stk. 1, 2. Pkt. Fordelen ved at medtage opsparet overskud i selskabet, er at ejeren ikke får et større beløb til beskatning, men udskyder beskatningen til et senere tidspunkt.

Flere ejere

Hvis der er flere ejere af den virksomhed der ønskes omdannet, som for eksempel ved et interessentskab, er det en betingelse at alle ejere benytter sig af loven om skattefri virksomhedsomdannelse, således at alle omdanner deres del, herudover skal ejernes regnskabsperiode også slutte på det samme tidspunkt.⁴⁸

Udover disse ovenstående krav, er det yderligere et krav at ejerne af virksomheden vederlægges i samme forhold som deres procentvise ejerskab af virksomheden. Denne regel skyldes at en ejer der har afskrevet mere end de andre ejere ved omdannelsen, vil påføre det nystiftede selskab en større udskudt skat.⁴⁹

Eksempel, ikke ud fra casen: Der er tre ejere af en virksomhed, A, B og C, de ejer tilsammen 100 procent af virksomheden, fordelt med 15 procent til A, 35 procent

⁴⁷ Lærebog om indkomstskat 13. udgave, Michelsen Aage, Steen Askholt, Jane Bolander & John Engsig, Side 230.

⁴⁸ Skattefri Virksomhedsomdannelse, Jan Nygaard & Lars Wøldike, side 36-37.

⁴⁹ Ibid.

til B og 50 procent til C. Virksomheden har driftsmidler for 1.500.000 og gæld på 600.000, hvor begge dele er fordelt til hver interessent ud fra deres ejerandel.

I dette eksempel har A afskrevet $\frac{1}{3}$ af driftsmidlerne, B har afskrevet $\frac{5}{7}$ og C har afskrevet $\frac{3}{5}$, hvilket giver de skattemæssige værdier som nedenstående tabel viser. Herunder ses det samtidig at den udskudte skat er forskellig ved A, B og C, den udskudte skat er avancen af forskellen mellem driftsmidler og den skattemæssige værdi, ganget med 25 procent, da det er den aktuelle virksomhedsskat.

Der beregnes herefter en forholdsmæssig udskudt skat, hvor der beregnes hvor stor en procentdel den udskudte skat udgør af ejerens driftsmidler. Denne bruges til at beregne det udligningsbeløb der skal bruges for at beregne aktiernes anskaffelsessum, som det kan ses nedenfor.

	A	B	C	I alt
Ejerandel (1)	15%	35%	50%	100%
Driftsmidler (2)	300.000	700.000	1.000.000	2.000.000
Skattemæssig værdi (3)	200.000	200.000	400.000	800.000
Gæld (4)	90.000	210.000	300.000	600.000
Udskudt skat (5) = ((2)-(3))*0,25	25.000	125.000	150.000	300.000
Selskabets værdi (6) = (2)-(4)-(5)	185.000	365.000	550.000	1.100.000
Forholdsmæssig udskudt skat %	8,33%	17,86%	15,00%	
Udligningsbeløb (7)	0	66.667	66.667	133.333
Egenkapital (8) = (6)+(7)	185.000	431.667	616.667	1.233.333
Aktiernes anskaffelsessum				
Skattemæssig værdi af:				
Driftsmidler (9) = (3)	200.000	200.000	400.000	800.000
Nedslag i avance (10) = ((2)-(3))*0,10				
Gæld (11) = (4)	90.000	210.000	300.000	600.000
Udligningsbeløb (12) = (7)	0	66.667	66.667	133.333
Aktiernes anskaffelsessum				
(13) = (9)+(10)-(11)+(12)	110.000	56.667	166.667	333.333
Forskelle i forholdsmæssig udskudt skat				
Forskel A og B % = 17,86 - 8,33 =	9,52%			
Forskel A og C % = 15 - 8,33 =	6,67%			
Udligningsbeløbet:				
9,52% x 700.000 =	66.667			
6,67% x 1.000.000 =	66.667			

Tabel 1, egen tilvirkning.

Det kan herudfra ses at både B og C pålægges et udligningsbeløb på kr. 66.667, hvilket betyder at aktiernes samlede anskaffelsessum beløber sig til kr. 333.333. Fordelt med kr. 110.000 for A, kr. 56.667 for B og kr. 166.667 for C.

Goodwill

Goodwill er et udtryk for den indtjeningsevne som en virksomhed forventes at indbringe, samt virksomhedens kunderelationer og forretningsforbindelser. Goodwillen vil i en omdannelses situation ikke fremgå af virksomhedens regnskab, da det er internt oparbejdet goodwill, derfor skal goodwillen værdiansættes, og indgå i det nye selskabs regnskab.⁵⁰

Ved lov om skattefri virksomhedsomdannelse er det anskaffelsessummen der, skal kunne fastsættes. Anskaffelsessummen på goodwill vil være nul i de tilfælde hvor, det er en egen-oparbejdet goodwill. Hvis det er en erhvervet goodwill, skal værdien indgå ved opgørelsen af anskaffelsessummen.

Ved opgørelsen af værdien på goodwill, er der udarbejdet et cirkulære af told og skattestyrelsen som er vejledende på området. Cirkulæret tager udgangspunkt i de sidste tre års regnskaber, hvor resultat før finansieringsposter er udgangspunktet. Ifølge cirkulæret vægtes de tre års resultat forskelligt, således at det første år vægtes med 1, det andet år vægtes med 2 og det tredje år vægtes med 3. Resultaterne vægtes for også at tage højde for udviklingstendensen i virksomheden. I dette tilfælde hvor det er en privat virksomhed der omdannes, skal der samtidig tages højde for driftsherreløn, hvis ikke dette er med i regnskabet. Herudover skal der ske en forrentning af aktiverne samt der til sidst skal ganges med kapitaliseringsfaktoren. Denne er udtryk for det forventede afkast der kan forventes på goodwillen. Nedenfor ses beregningen af goodwill for casevirksomheden.

⁵⁰ Generationsskifte - omstrukturering, Michael Serup, side 264.

Goodwill beregning

	3. sidste år	2. sidste år	sidste år
Resultat	769.844	1.305.440	191.138
Reguleringer:			
Ikke udgiftsført vederlag til medarbejdende ægtefælle	0	0	0
Finansielle indtægter	0	0	0
Finansielle udgifter	217.089	137.405	125.219
Afskrivninger på tilkøbt goodwill	0	0	0
Ekstraordinære poster jf. årsregnskabsloven	0	0	0
	<u>986.933</u>	<u>1.442.845</u>	<u>316.357</u>
Resultat	986.933	1.442.845	316.357
Vægtning	1	2	3
	<u>986.933</u>	<u>2.885.690</u>	<u>949.071</u>

Beregning

Vægtet reguleret resultat (divideret med 6)	803.616
Udviklingstendens = (resultat sidste år - resultat 3. sidste år)/2	0
	<u>803.616</u>
Driftsherreløn 50% (min. 250.000 og maks 1 mio.)	-401.808
	<u>401.808</u>
Forretning af aktiver: Aktiver = 1.756.425, Rente = 7%	-122.950
	<u>278.858</u>
Rest til forrentning af goodwill	278.858
Kapitaliseringsfaktor = 2,57	717.866
	<u><u>717.866</u></u>
Den beregnede goodwill	717.866

Af ovenstående kan det ses, hvordan goodwill kan beregnes i praksis, dette kræver dog at den goodwill man beregner, kan vurderes som værende korrekt. Her kan det ses hvordan, at det sidste års resultat, der har den største betydning for beregning af goodwill, da der forsøges at tage højde for en udviklingstendens.

Hertil kan det udledes hvordan driftsherrelønnen samt forrentningen af aktiver påvirker værdien på goodwill i en negativ retning.

Til beregning af kapitaliseringsfaktoren er det vurderet at goodwill vil have en levetid på 7 år samt en rente på 12 procent, da det er den gældende kapitalafkastsats, 4 procent, plus 8 procent, hvilket giver de 12 procent. Det er vurderet at goodwill vil have en levetid på 7 år, da der produceres specielle maskiner, som ikke mange andre pt. vurderes at have mulighed for at konstruere, derudover har virksomheden en bred kundegruppe, således at man ikke er afhængig af en enkelt køber.

Når goodwill skal ansættes er der i 2009 kommet en ny vejledning til hvordan goodwill skal beregnes, denne skal som udgangspunkt bruges. Men hvis det er en mindre virksomhed, der skal ansættes goodwill på, er der stadig mulighed for at bruge det gamle cirkulære. Den nye vejledning tager udgangspunkt i beregninger på forventet fremtidige resultater, hvor det gamle tager udgangspunkt i historiske tal. Der kan argumenteres for og imod begge dele, men dette skyldes også problemstillingen omkring goodwill som ofte er svær at fastsætte en præcis værdi på.⁵¹

I casen er det valgt at bruge det ældre cirkulære, da det er vurderet at den fastsatte værdi vurderes at være korrekt, og et udtryk for den merværdi, der er i virksomheden.

⁵¹ <http://www.skat.dk/SKAT.aspx?old=1813136&vld=202463>

Fast ejendom

Besidder virksomheden en eller flere ejendomme, skal anskaffelsessummen for disse ejendomme fastsættes. Dette gøres ved at fratække en eventuel avance fra handelsværdien, på omdannelses tidspunktet.⁵² Handelsværdien kan findes ved at bruge ejendomsvurderingen. Ejendomsvurderingen kan dog ikke bruges hvis der er foretaget forbedringer eller lignende siden vurderingen, i disse situationer kan der eventuelt bruges en uvildig vurderingsmand, for eksempel en ejendomsmægler.

Genvundne afskrivninger

Afskrivningsloven indeholder reglerne vedrørende genvundne afskrivninger, § 9 og § 21. Genvundne afskrivninger er forskellen mellem salgssummen og den værdi bygningen har i skatteregnskabet, hvilket vil sige den værdi som bygningen er nedskrevet til i kraft af de skattemæssige nedskrivninger.⁵³

Når det afskrivningsberettigede aktiv sælges, og beskattes som almindelig indkomst, udløses der beskatning af genvundne afskrivninger, og ikke før.⁵⁴ Genvundne afskrivninger bliver aktuelle når salgssummen er højere end den værdi som bygningen skattemæssigt er nedskrevet til.

Som det kan ses af nedenstående eksempel er det ved en blandet benyttet bygning den andel af boligen der bruges erhvervsmæssigt, som benyttes ved de skattemæssige afskrivninger, i eksemplet er det dermed kun halvdelen af de samlede afskrivninger, som indgår i den personlige indkomst.

⁵² Cirkulære nr. 207 af 23. december 1999 afsnit 5.4

⁵³ <http://webarkiv.ft.dk/?/Samling/19971/udv/bilag/00336294.htm>

⁵⁴ Lærebog om indkomstskat, Michelsen Aage, Steen Askholt, Jane Bolander & John Engsig, Side 497.

Genvundne afskrivninger

Fuldt ud erhvervmæssig ejendom

Salgssum	5.200.000
Skattemæssigt afskrivningsgrundlag	5.000.000
Skattemæssige afskrivninger	1.250.000
Skattemæssig værdi	3.750.000

Genvundne skattemæssige

afskrivninger 1.250.000

50 procent erhvervmæssig

Salgssum	5.200.000
Skattemæssigt afskrivningsgrundlag	5.000.000
Skattemæssige afskrivninger	625.000
Skattemæssig værdi	4.375.000

Genvundne skattemæssige

afskrivninger 625.000

Driftsmidler

Som udgangspunkt kan den opførte værdi af driftsmidler, i en virksomheds regnskab, bruges som handelsværdien, hvilket er den værdi driftsmidler skal overdrages til ved en virksomhedsomdannelse.⁵⁵

Dette begrundes med at hovedreglen i årsregnskabsloven er, at der afskrives på aktivet over dets skønnede levetid, samt at der skal nedskrives til genindvindingsværdien, hvis denne er lavere den regnskabsmæssige værdi. Begge værdier må her være et udtryk for handelsværdien på driftsmidler.

Man skal dog ikke benytte de regnskabsmæssige værdier, hvis der er indikationer på at disse indebærer større afvigelser i forhold til den reelle handelsværdi. I disse situationer kan der bruges en uvildig vurderingsmand til at fastsætte handelsværdien. Det er forholdsvis ukompliceret hvis der findes et marked for de driftsmidler der skal vurderes.

I casen er der brugt en uvildig vurderingsmand, hvilket er grunden til, at der er en større afvigelse mellem den regnskabsmæssige værdi og værdien i åbningsbalancen.

Debitorer

Den regnskabsmæssige opførte værdi på debitorer vil oftest svare til handelsværdien på debitorer, således at denne også kan bruges ved omdannelsen. Der skal dog være opmærksomhed omkring tab på debitorer.

Der vil sjældent være forskel på den skattemæssige og regnskabsmæssige værdi på debitorer. Forskelle kan dog opstå i situationer, hvor der er hensat til tab på

⁵⁵ Selskabsbeskatning, Fogh, Lytzen og Nielsen, side 354-355.

debitorer i regnskabet, hvor der skattemæssigt kun er ret til fradrag når tabet er konstateret.

Varelager

Varelageret er typisk opgjort til kostprisen, hvor der skal nedskrives til nettorealiseringsværdien, hvis der er indikationer på, at denne er mindre end den værdi varelageret er opgjort til i regnskabet.⁵⁶

Dette er også tilfældet i casen, hvor varelageret er opgjort til samme værdi som i det seneste regnskab.

Igangværende arbejder

I overensstemmelse med øvrige grupper skal igangværende arbejder også opgøres til handelsværdien. Igangværende arbejder er i regnskabet oftest indregnet med en værdi, der svarer til handelsværdien, da indregningsmetoden enten er faktureringsprincippet eller produktionsprincippet.

Gældsposter

Gældsposter skal også værdiansættes til handelsværdien. Handelsværdien på gæld svarer til kursværdien af gælden.⁵⁷

Værdipapirer

Da det er handelsværdien værdipapirer skal ansættes til, er det for børsnoterede aktier og obligationer ikke kompliceret at fastsætte denne værdi. Ansættelsen skal ske til markedsværdien for de pågældende aktier eller obligationer på

⁵⁶ Generationsskifte - omstrukturering, Michael Serup, side 262.

⁵⁷ Generationsskifte - omstrukturering, Michael Serup, side 261.

omdannelsesdagen, hvilket oftest ikke vil skabe problemer, da der findes et effektivt marked for dette.

Aktier der ikke er på et effektivt marked, unoterede aktier, skal værdiansættes til indre værdi, hvor der blandt andet skal reguleres for goodwill jf. cirkulære 2000-9. Der skal dog her være opmærksomhed på, at hvis ikke denne værdi kan anses som værende korrekt, har SKAT i 2009 offentliggjort en nyere metode til værdiansættelse af virksomheder, denne tager udgangspunkt Discounted Cash Flow modellen. Denne tager udgangspunkt i virksomhedens fremtidige indtjening, hvor den skønnes og der herefter beregnes en nutidsværdi af denne. Den nye værdiansættelsesmetode kræver dog ikke, at den benyttes for alle virksomheder, således er der stadig mulighed for at cirkulære 2000-9 kan anvendes for mindre virksomheder.

Skatteretlige følger af skattefri virksomhedsomdannelse

Ved en skattefri virksomhedsomdannelse er der skatteretlige konsekvenser for både personen/personerne der omdanner en virksomhed, og for det nystiftede selskab. I det følgende vil konsekvenser for omdanner og selskab beskrives.

Konsekvenser for omdanner

For personen der omdanner sin virksomhed til et selskab betyder det, at den indkomst virksomheden indbringer fra omdannelsestidspunktet og indtil omdannelsesbeslutningen, ikke beskattes i ejerens personlige indkomst, men i stedet for beskattes i selskabet.

Successionsprincippet betyder at den fortjeneste, eller et eventuelt tab, der er ved omdannelsen heller ikke indgår i den skattepligtige indkomst for omdanner jf. VOL § 6. At fortjenesten eller tabet ved omdannelsen ikke kommer til beskatning på omdannelsestidspunktet betyder ikke, at omdanner slipper helt for beskatning. Beskatningen sker i stedet på det tidspunkt hvor omdanner afstår de aktier eller anparter, som er modtaget ved omdannelsen. Ejeren beskattes ud fra den skattemæssige værdi som aktierne er opgjort til. Den værdi tager udgangspunkt i den kontante værdi som ville være opnået ved et sædvanligt salg af virksomheden, med fradrag af skattepligtig fortjeneste, der ville være opnået ved et sådant salg, jf. VOL § 4, stk. 2.

Konsekvenser for selskabet

I modsætning til konsekvenserne for ejeren, betyder omdannelsen for selskabet, at indkomsten i perioden fra omdannelsestidspunktet og frem til omdannelsesbeslutningen bliver beskattet hos selskabet.

Herudover er selskabet, på grund af successionen, indtrådt i ejerens anskaffelsestidspunkt, anskaffelsessum og anskaffelseshensigt vedrørende de overtagne aktiver, herudover anses de skattemæssige afskrivninger og nedskrivninger foretaget af ejeren, som foretaget af selskabet.⁵⁸

Herudover skal der være opmærksomhed på blandet benyttede aktiver, der som følge af omdannelsen, ændres fra at være delvis erhvervsmæssigt benyttet, til udelukkende erhvervsmæssig benyttelse. Dette medfører at handelsværdien af den tidligere private andel tillægges driftsmiddelsaldoen, samt den erhvervsmæssige andel.⁵⁹

⁵⁸ Virksomhedsomdannelsesloven § 6.

⁵⁹ Generationsskifte - omstrukturering, Michael Serup, side 550.

5. Kapitel - Casen

I dette kapitel vil casen blive gennemgået, således at alle konsekvenser af en skattefri virksomhedsomdannelse belyses. Således vil det blive sammenholdt med en omdannelse efter afståelsesprincippet. Først vil en skattepligtig virksomhedsomdannelse gennemgås, hvor konsekvenser heraf vil nævnes, for senere at vurdere en overdragelse ved succession, samt til sidst en skattefri virksomhedsomdannelse, samt konsekvenser heraf.

Skattepligtig omdannelse

Ved en skattepligtig omdannelse, en omdannelse ved afståelsesprincippet, skal aktiverne i selskabet opgøres til handelsværdi, hvor den skattemæssige saldo værdi skal fratrækkes, hvoraf fortjenesten til beskatning vil fremkomme.

Da ejeren i casen har benyttet sig af virksomhedsordningen, og har opsparet overskud, skal disse også beskattes ved afståelsen.

Nedenstående er illustreret hvordan ovenstående vil fremkomme, samt hvilket beløb der vil komme til beskatning i casen, hvis man vælger at benytte sig af en skattepligtig virksomhedsomdannelse. Således vil der komme en avance på kr. 2.037.956 samt et opsparet overskud på kr. 790.914 til beskatning, ved brug af marginalskatteprocenten vil dette betyde en faktisk skat til betaling på i alt kr. 1.586.996.

Skat til betaling ved afståelsesprincippet

	Balance til <u>handelsværdi</u>	Skattemæssig <u>saldoværdi</u>	<u>Fortjeneste</u>
Goodwill.....	717.866	0	717.866
Indretning lejede lokaler.....	97.205	59.499	37.706
Driftsmidler og inventar.....	1.660.000	457.616	1.202.384
Varelager.....	250.000	170.000	80.000
Varedebitorer.....	570.254	570.254	0
Lejedepositum.....	0	0	0
Igangværende arbejde.....	216.500	216.500	0
Indbetaling af negativ indskuds- konto/mellemregningskonto.....	0	0	0
Periodeafgrænsningsposter.....	18.102	18.102	0
Likvide beholdninger.....	0	0	0
Aktiver i alt.....	3.529.927	1.491.971	2.037.956
Skattemæssig avance.....			2.037.956
Konto for opsparat overskud brutto.....			790.914
Marginalskatteprocent.....			56,1%
Skat til betaling.....			1.586.996

Som det kan ses er det et større beløb, der kommer til beskatning, der er dog muligheder for at undgå denne beskatning. Hvis man benytter sig af ophørspensionen kan der indskydes beløb herpå, men for at kunne indskyde beløb herpå, samt benytte sig af den, skal der som tidligere nævnt opfyldes nogen krav. Herudover skal sælger have mulighed for at indbetale beløbet på pensionen, han skal kunne undvære de indskudte midler, indtil de kommer til udbetaling igen. I Casen kan det illustreres således:

Skattemæssig avance.....	2.037.956,00
Indskud på ophørspension.....	2.037.956,00
Indkomst til beskatning.....	0,00

Heraf kan det ses hvordan beskatningen på afståelsestidspunktet kan undgås. Men der er også mulighed for kun at indbetale en del af avancen på ophørspensionen, hvis det er nødvendigt for personen at få midler til forbrug med det samme, kan illustreres således:

Skattemæssig avance.....	2.037.956,00
Indskud på ophørspension.....	1.037.956,00
Indkomst til beskatning.....	1.000.000,00

På denne måde er det muligt både at få et beløb fra salget til forbrug nu og her, samt at få indbetalt et beløb på ophørspensionen. Dette kan være nødvendigt for personer som har drevet egen virksomhed, hvor der i årenes løb ikke har været ekstra midler til at indbetale på en pension.

Overordnet set betyder dette, at hvis der er oparbejdet en goodwill i virksomheden, samt hvor der er forskelle mellem handelsværdierne og de skattemæssige værdier, kan der komme et større beløb til beskatning, alt efter hvor store forskellene, samt goodwillen er. Skatten kan dog umiddelbart undgås ved at indbetale på en ophørspension, det kræver dog at personen kan undvære pengene, hvis ikke kan der indbetales en del af avancen på ophørspensionen, således at der alligevel vil blive lagt et beløb til side til pensionen. I denne situation kan køber afskrive på de købte aktiver.

Succession - generationsskifte

Hvis overdrager vælger at overdrage til sin søn ved succession vil det have følgende følger for overdrager og søn, som kan illustreres ved nedenstående eksempel, hvor konsekvenser af en overdragelse uden succession, og en med succession er illustreret:

	Uden succession		Fordeling	Med succession	
	Sælger	Køber		Sælger	Køber
Overdragelsespris	3.529.927	3.529.927		1.748.654	1.748.654
Skattemæssig saldogværdi	1.491.971				
Fortjeneste	2.037.956				
Skatteprocent	56,1%	1.143.293			
Sælgers provenue efter skat	894.663			1.748.654	
Afskrivninger		3.529.927			1.491.971
Skatteværdi	56,1%	1.980.289			836.996
Nutidsværdi af afskrivninger		1.616.167			688.885
Købers pris efter skat		1.913.760			1.059.768
Skattefordel(rentefordel)			1.019.098		
Skattefordel delt			509.549		
Fordel ved succession				853.991	853.992

Som det kan ses af ovenstående eksempel vil sælger have et provenue på kr. 894.663 efter skat, og sælger en købspris på kr. 1.913.760 efter skat. Ved denne model vil sønnen have ret til fuld afskrivning på de købte aktiver, hvis de vælger at benytte sig af succession vil det betyde, at der vil være et mindre beløb, der kan afskrives på, men dog stadig et beløb, hvilket skyldes at de overdragne aktiver stadig har en skattemæssig saldogværdi, som der jo succederes i. Overdragelsen ved successionen vil betyde at begge parter vil få en fordel på kr. 853.991, hvilket er afhængig af at fordelene fordeles, således at begge opnår samme fordel. Herudover vil det for køber betyde at værdien til skattemæssig afskrivning er mindre, da han

indtræder i overdragers skattemæssige stilling, og dermed de afskrivninger, der allerede er foretaget på diverse aktiver.

Delvis Afståelse

I sammenhæng med reglerne om succession i KSL § 33c er der givet mulighed for at foretage en delafståelse. Dette kan for eksempel opstå i en situation, hvor der er en ejendom i virksomheden til en værdi på kr. 2.400.000 og øvrige aktiver til en værdi af kr. 3.000.000. Delafståelsen betyder at man reelt ville kunne vælge at afstå ejendommen til beskatning, hvor man så ville kunne benytte ophørspensionen til at undgå beskatningen på salget af ejendommen. De øvrige aktiver kan dermed overdrages ved succession.

Skattefri virksomhedsomdannelse

Hvis der vælges at benytte sig af en skattefri virksomhedsomdannelse, vil det kræve at virksomheden lever op til de forudsætninger og betingelser, der er givet i loven om skattefri virksomhedsomdannelse. Efter gennemgangen af alle betingelser og forudsætninger skønnes der ikke at være forhold, der kan betyde at lovens bestemmelser ikke kan bruges. Nedenstående kan opgørelsen af anparternes anskaffelsessum ses.

Ud fra nedenstående tabel kan det ses at anparternes anskaffelsessum ender med en negativ værdi på 1.769.378, hvilket som udgangspunkt ikke er tilladt, men da omdanner, har benyttet sig af virksomhedsordningen, er en negativ anskaffelsessum tilladt, såfremt at alle omdannerens virksomheder omdannes. Omdanner, har kun denne ene virksomhed, så det skaber ikke nogen problemer, at der er en negativ anskaffelsessum.

Ud fra tabellen kan det udledes hvordan det er den skattemæssige værdi af passiverne minus den skattemæssige værdi af aktiverne, tillagt opsparet overskud netto, som giver den negative anskaffelsessum for anparterne.

Skattefri virksomhedsomdannelse
Michael Grøndahl

	Balance seneste årsregnskab	Balance til handelsværdi	Skattemæssig saldoværdi	Fortjeneste	Anparternes anskf. sum
Goodwill.....	0	717.866	0	717.866	0
Indretning lejede lokaler.....	97.205	97.205	59.499	37.706	59.499
Driftsmidler og inventar.....	684.364	1.660.000	457.616	1.202.384	457.616
Varelager.....	170.000	250.000	170.000	80.000	170.000
Varedebitorer.....	570.254	570.254	570.254	0	570.254
Lejede depositum.....	0	0	0	0	0
Igangværende arbejde.....	216.500	216.500	216.500	0	216.500
Indbetaling af negativ indskuds- konto/mellemregningskonto.....	0	0	0	0	0
Periodeafgrænsningsposter.....	18.102	18.102	18.102	0	18.102
Likvide beholdninger.....	0	0	0	0	0
AKTIVER I ALT.....	1.756.425	3.529.927	1.491.971	2.037.956	1.491.971
Hensat til senere hævnning.....	0	131.099	131.099		90.153
Gæld til pengeinstitut mv.....	1.895.143	1.895.143	1.622.868		1.622.868
Leverandørgæld.....	527.437	527.437	527.437		527.437
Anden gæld.....	427.705	427.705	427.705		427.705
GÆLD I ALT.....	2.850.285	2.981.384	2.709.109		2.668.163
Udskudt skat.....	205.193	509.489			
EGENKAPITAL.....	-1.299.053	39.054	-1.217.138		-1.176.192
Opsparet overskud		Brutto	Netto		
Opsparet til 25%.....		790.914	593.186		
I alt.....		790.914	593.186		-593.186
Anparternes anskaffelsessum.....					-1.769.378

Det er typisk når der er større værdier angivet i kolonnen fortjeneste, skattemæssig saldo værdi minus balance til handelsværdi, at det kan være fordelagtigt at lave beregninger på, og vurdere, om det er muligt at foretage en skattefri virksomhedsomdannelse. Hvis ikke der er forskelle på de to kolonner, hvis ikke der er en fortjeneste, vil det ikke udløse en større beskatning, dermed vil det være unødigt tidsforbrug, og pengeforbrug, at gå videre med en skattefri virksomhedsomdannelse.

Hvis man omdanner til et selskab, hvor man har en negativ anskaffelsessum, skal man dog være opmærksom på at dette vil udløse en beskatning, hvis man skulle gå konkurs. Beskatningen skyldes at anparterne ved en konkurs ansættes til nul i værdi. Dette er illustreret ved nedenstående eksempel:

Anpartens anskaffelsessum	-	1.769.378
Ansæt til ved konkurs		0
Fortjeneste		1.769.378
Skatteprocent under 48.300		28%
Skatteprocent over 48.300		42%
Skat af de 48.300		13.524
Skat af overskydende beløb		722.853
Skat til betaling i alt		736.377

I casen kan det hermed udledes, at hvis denne skulle gå konkurs efter, at der er omdannet til et selskab vil det betyde, at der i alt vil komme et beløb til betaling til skat på kr. 736.377. I eksemplet er det ikke antaget at personen er gift, hvis han var, ville der kunne beskattes 96.600 til den lavere skat, i stedet for de 48.300. At der kan komme et større skattebeløb til betaling ved en konkurs, betyder at man

ved omdannelsen skal være forholdsvis sikker på, at der ikke venter en umiddelbar konkurs. Da omdanner sjældent vil have de likvide midler det kræver at betale skatten.

Hvis man inden omdannelsen har en negativ egenkapital er der dog muligheder for at begrænse risikoen for, at man kommer til at betale skatten ved en eventuel konkurs. Som foranstaltning kan man i forbindelse med virksomhedsomdannelsen danne et holdingselskab, via en aktieombytning. På denne måde vil skatten ikke komme til betaling, hvis man kan holde holdingselskabet levende efterfølgende.

Det kan dog også ende med at gå bedre end en konkurs, hvis for eksempel der er mulighed for efterfølgende at sælge selskabet videre, vil det kunne se således ud:

Anpartens anskaffelsessum	-	1.769.378
Salgssum		1.500.000
Fortjeneste		3.269.378
Skatteprocent under 48.300		28%
Skatteprocent over 48.300		42%
Skat af de 48.300		13.524
Skat af overskydende beløb		1.352.853
Skat til betaling i alt		1.366.377

I ovenstående eksempel er der en salgssum for anparterne på kr. 1.500.000, hvilket betyder at der vil være en fortjeneste på anparterne på kr. 3.269.378. At fortjenesten er større end salgssummen, skyldes som tidligere nævnt at anskaffelsessummen var negativ, dette betyder samtidig, at det er en forholdsvis

stor skat, der vil komme til betaling, i forhold til den salgssum der er. Således vil dette give en skattebetaling i alt på kr. 1.366.377, hvor salgssummen var 1.500.000, dermed kun en forskel på kr. 133.623.

Samlet set betyder det i denne case at skatten, om så det ender med en konkurs, eller et salg, vil resultere i et forholdsvist stort beløb. Man kan dog stifte et holdingselskab for umiddelbart at undgå denne beskatning.

6. Kapitel - Det endelige

I det sidste kapitel vil der blive perspektiveret til en mulig problemstilling vedrørende reglerne om skattefri virksomhedsomdannelse, samt et emne der kan ændre præmisserne for hvornår man skal vælge at omdanne sin virksomhed til et selskab. Kapitlet vil herudover også indeholde konklusionen, hvor problemformuleringen vil blive besvaret. Sidst vil kapitlet også indeholde executive summary.

Perspektivering

I det følgende vil der blive perspektiveret til problemstillinger, observationer, som er opdaget undervejs i afhandlingen, som der ikke har været nok plads til i selve opgaven.

EU - direktiver

For at man skal kunne omdanne en personlig virksomhed er det et krav at man er skattepligtig til Danmark. Dette er et krav der skal sikre at der ikke mistes et skatteprovenu til Danmark. En problemstilling vedrørende dette kan dog være i uoverensstemmelse med EU direktiver, omhandlende fri etableringsret, da det betyder at personer som ikke er fuldt skattepligtige til Danmark ikke ville kunne omdanne en virksomhed skattefrit til et selskab. Ved indførelsen af L 84, der giver mulighed for at omdanne til et udenlandsk selskab, er der også restriktioner vedrørende bevægeligheden af de dannede selskaber, da de vil blive beskattet hvis en del af aktiviteten overgår til at være skattepligtige til et andet land, samt at omdanneren skal være fuldt skattepligtig til Danmark, således at dette, i lighed med kravet i virksomhedsomdannelsesloven, således at skattepligtige til andre lande, også er begrænset fra denne mulighed.

L 84 kan dog være en mulighed for at leve op til nogen af EU-lovene, da det formentlig ikke er tilladt at give danske selskaber eneret til at være modtager i en

omdannelsessituation. Men som nævnt ovenfor ændrer L 84 ikke på hvem der kan omdanne til et selskab.

Selskabsskatten

Afhandlingen fokuserer på hvornår det er optimalt at omdanne til et selskab, hvis det er optimalt i den givne situation. Hvis selskabsskatten i Danmark skulle blive sænket vil dette have stor betydning for, hvad der skal vælges i den konkrete situation. Det skyldes at en sænkning af selskabsskatten kan øge fordelene ved et selskab, således at et selskab vil være mere fordelagtigt i situationer, hvor det med den nuværende skatteprocent ellers ville være bedst at drive en personlig virksomhed.

Området kan være aktuelt i og med at det ofte diskuteres om man burde sænke selskabsskatten i Danmark, for at gøre det mere lukrativt for selskaber at placere deres drift i Danmark. Hvilket forskellige grupper argumenterer for og imod, da det også vil have en betydning for skatteprovenuet, da der åbenlyst vil tabes et provenue, hvis ikke det tiltrækker nye selskaber, eller forbedrer de nuværende selskabers konkurrenceevne internationalt.

Aktieombytning

I forbindelse med en skattefri virksomhedsomdannelse er der mulighed for samtidig at lave en aktieombytning. På denne måde kan der samtidig dannes et holdingselskab til det selskab der modtager den omdannede virksomhed.

Denne konstruktion gør at den skattefrie virksomhedsomdannelse kan blive foretrukket i de fleste situationer, da man kan beholde sine anparter eller aktier i holdingselskabet, og dermed udskyde beskatningstidspunktet uendeligt. Hvis for eksempel selskabet skulle gå konkurs eller blive videresolgt. Hvilket som eksemplificeret i casen vil udløse en større beskatning.

Konklusion

Herunder vil problemstillingens opstillede spørgsmål forsøges besvaret, problemerne er behandlet i den rækkefølge det er vurderet at være mest hensigtsmæssig i en situation hvor det skal vurderes om en virksomhed skal omdannes, eller om der er andre muligheder.

Er det fordelagtigt at omdanne til et selskab?

Jævnfør afsnittet omhandlende virksomhedens faser, i kapitel 2, skal det vurderes hvor i livscyklussen at virksomheden befinder sig, for at kunne vurdere om det er fordelagtigt at omdanne den personlige virksomhed til et selskab. Såfremt der de første år er underskud i den personlige virksomhed, vil det være fordelagtigt at vente med omdannelsen til, at der kan genereres overskud i virksomheden. Det skyldes at underskuddene i den private virksomhed kan fradrages i personlig indkomst. Underskuddet i selskabet kan ikke bruges personligt, kun i fremtidige overskud i selskabet. Det betyder at det oftest ikke er relevant at omdanne til et selskab i iværksætterfasen, da denne fase er typisk er præget af opstartsomkostninger.

Det betyder at konklusionen er at det er i vækstfasen og konsolideringsfasen at en omdannelse til et selskab vil være aktuel, da der på dette tidspunkt gerne skulle være overskud i virksomheden. Der skal dog inddrages flere parametre for at vurdere om det er fordelagtigt.

Da det, som beskrevet i kapitel 2, ikke vil være aktuelt med et selskab hvis der forventes underskud de næste år, må det samtidig konkluderes at i brancher hvor der er små opstartsomkostninger, og dermed mulighed for overskud allerede fra år 1, vil det betyde at det kan være aktuelt at starte med et selskab, og dermed ikke benytte sig af den personlige model på noget tidspunkt.

Såfremt at sidste års resultat i casen ikke er en indikation på at virksomheden er i afviklingsfasen, og at samme niveau, eller bedre, vil kunne bevares de kommende år, vil det som udgangspunkt være fordelagtigt at omdanne virksomheden til et selskab. Dette skyldes de positive resultater virksomheden har dannet, også de tidligere år. Det kan dog være at virksomheden burde have været omdannet tidligere, grundet større overskud i de tidligere år, da disse er blevet beskattet hos Bjarne/ejeren. Herudover har ejer givet udtryk for at han ønsker at begrænse risikoen ved at drive virksomheden, i dette henseende vil det klart være en fordel at omdanne til et selskab, da ejeren på denne måde ikke hæfter personligt, men selskabet i stedet hæfter for aktiviteten.

Hvornår er det økonomisk fordelagtigt at omdanne til et selskab?

Omdannelsen til et selskab skal gerne ske inden der i virksomheden bliver genereret alt for store overskud, da disse vil blive beskattet som personlig indkomst. Alt efter størrelsen på overskuddet, vil det kunne betyde at man vil overskride grænsen for topskatten. Hvis der bliver omdannet inden, vil de blive beskattet som selskabsskat, og herefter blive beskattet alt efter hvordan de hæves i selskabet. Her kan en omdanner selv styre, hvilke beløb der trækkes ud af selskabet, således man ikke kommer op i topskatten. Samt der er mulighed for at hæve udbytte til en lavere beskatning. På denne måde vil der være mulighed for at regulere indkomsten, således at store overskud i nogle år, kan udbetales i dårligere år, således at beskatningen holdes på et konstant niveau, uafhængigt af om et enkelt år skulle være bedre eller dårligere end det forrige.

Udover de personlige økonomiske betragtninger vedrørende hvornår det er fordelagtigt at omdanne til et selskab, kan der også være andre faktorer der spiller ind på om en omdannelse skal gennemføres. Det kan være at ejeren ønsker at adskille virksomheden fra sin private økonomi, for at risikoafdække sig selv, hvilket et selskab kan bruges til. Herudover kan en omdannelse være nødvendig for at tiltrække kapital til selskabet, til eksempelvis udvidelser, eller for at øge respekten, da dette også kan gøres ved at omdanne til et ApS eller A/S.

Konklusionen er at det er økonomisk fordelagtigt at omdanne til et selskab, når der forventes fremtidige overskud i virksomheden, samt at der er en risiko ved at drive virksomheden. Der vil dog være tilfælde hvor det ikke vil være den bedste løsning, for eksempel hvis der er meget i virksomheden der kan beskattes som kapitalindkomst. Som beskrevet i kapitel 2, L 112, er der tilfælde hvor den personlige model vil være bedst. Eller i tilfælde hvor virksomheden kan opdeles. Derfor kræves der altid en konkret vurdering.

Hvordan omdannes en personligt ejet virksomhed til et selskab?

Overordnet set er der to muligheder for at omdanne en personlig drevet virksomhed til et selskab, hvor det enten kan ske efter afståelsesprincippet, eller ved brug af loven om skattefri virksomhedsomdannelse.

Ved en skattepligtig omdannelse vil omdanner blive beskattet efter afståelsesprincippet, det betyder for ejeren at personen vil blive beskattet af alle afståede aktiver. Afståelsesprincippet betyder at aktiverne skal opgøres til handelsværdier. Afståelsesbeskatningen har den fordel at selskabet vil kunne afskrive på aktiverne til de handelsværdier de er opgjort til. Ulempen ved den skattepligtige metode er dog klart, at omdanner kan ende med et stort beløb til beskatning, for eksempel hvis der opgøres en stor goodwill. Denne store skat der kan komme til betaling, kan ende med at betyde at omdanner ikke kan omdanne til et selskab, da det ikke er sikkert at likviditeten til at betale skatten er til rådighed. Det er muligt at omdanne en virksomhed skattepligtigt med tilbagevirkende kraft, det betyder at der er mulighed for at lade selskabet beskattes fra d. 1. januar, selvom stiftelsen først gennemføres sidst i juni. Det er dog visse krav til at omdannelsen kan gennemføres med tilbagevirkende kraft, som er gennemgået i kapitel 3.

En skattefri virksomhedsomdannelse kan gennemføres, hvis den virksomhed der ønskes omdannet kan opfylde de forudsætninger og betingelser der påkræves i loven om skattefri virksomhedsomdannelse. Loven om skattefri virksomhedsomdannelse bygger på princippet om succession, hvilket betyder at der ikke udløses en skat til betaling, på omdannelsestidspunktet. Men for at sikre at der ikke tabes et skatteprovenu, opgøres der en anskaffelsessum på anparterne eller aktierne ved omdannelsen, anskaffelsessummen er lig den skattemæssige værdi af aktiver fratrukket gælden. Anskaffelsessummen bruges til at opgøre den avance som omdanner i sidste ende vil blive beskattet af. Beskatningen sker af avancen mellem anskaffelsessummen og den værdi anparterne eller aktierne opgøres til på afståelsestidspunktet. Successionsprincippet betyder at selskabet indtræder i virksomhedens anskaffelsessum, skattemæssige afskrivninger og hensigt med de enkelte aktiver, hvilket betyder at der ikke kan afskrives på aktiver i samme grad, som hvis det var en skattepligtig omdannelse.

Er det altid en fordel at benytte sig af den skattefrie model?

Det er ikke altid en fordel at benytte sig af loven om skattefri virksomhedsomdannelse. Dette skyldes at der ikke altid ved en omdannelse ved afståelsesprincippet vil være væsentlige beløb til beskatning. Dette kan skyldes at aktiverne i virksomheden der ønskes omdannet, ikke har en større afvigelse mellem værdierne i balancen til handelsværdi og den skattemæssige handelsværdi. Herudover er det vigtigt for om der kommer en større skat til betaling, om der er en stor oparbejdet goodwill i virksomheden. Hvis der er oparbejdet en stor goodwill, kan det være et tegn på at der skal overvejes en skattefri virksomhedsomdannelse.

Konklusionen er dog at det er fordelagtigt at benytte sig af den skattefrie model, da skatten på denne måde udskydes, og dermed ikke kræver frie likvider til betaling af skat, som en skattepligtig kan medføre. Det skal dog altid vurderes i det enkelte tilfælde hvad der er mest hensigtsmæssigt, da der kan være flere parametre der spiller ind på valget.

I situationer hvor ønsket er et generationsskifte, kan der dog også være fordele ved at benytte sig af overdragelse ved succession. Dette er, som ved lov om skattefri virksomhedsomdannelse, en mulighed for at udskyde beskatningen. Så hvis dette er ønsket, skal begge metoder opvejes imod hinanden, da virksomhedsomdannelsen også kan bruges som led i et generationsskifte.

Da en skattepligtig omdannelse i casen vil udløse en større skat til betaling, vil det være fordelagtigt for ejeren af benytte sig af denne skattefrie model, da en eventuel beskatning udskydes til afståelsestidspunktet. Den skattepligtige er ikke aktuel da ejeren ikke lader til at give udtryk for at kunne betale skatten, eller have likviderne til rådighed til at bruge en ophørspension til at undgå beskatningen.

Executive summary

Among the newly established companies statistics has shown that more than 30 percent are founded as personally owned companies. For a big part of the personally companies, it may be relevant to restructure the ownership model.

This thesis are ment to provide insight and information on the possibilities there are, when an owner are concidering a transformation of the personally owned company into a capital company. And to show another possibility if the owner for example wants his son to take over the company.

First the thesis are handling the problem concerning when a personally owned company are ready to being transformed into a capital company.

After this the thesis will address the two methods for transforming the personally owned company into a capital company. First there is a method liable to taxation, this method can be the best method in some situations. The second option is a tax free method, this method postpones the taxation of the potential profits untill the owner sells the stocks or shares.

When the value the personally owned company is to be assessed, there are different conciderations to take, this part of the thesis will address the problems the assessment can give, because this is important when the company are being assessed, and important when choosing to use the tax free method.

In the end of the thesis the theory used in the thesis will be used on a case, which will be used in reaching a conclusion.

Litteraturliste

Love og cirkulærer:

Cirkulære 2000-9

Cirkulære nr. 207 af 23. december 1999

Cirkulære nr. 129 af 4. juli 1994

Goodwillcirkulæret, 2009

Persoonskatteloven

Selskabsskatteloven

Virksomhedsomdannelsesloven

Selskabsloven

Afskrivningsloven

Kildeskatteloven

Virksomhedsskatteloven

Ejendomsavancebeskatningsloven

Fusionskatteloven

Årsregnskabsloven

Domme:

SKM2003.147.LR

SKM2008.321.VLR

Tfs 2000.958 LSR

SKM2008.942.SR

SKM2009.481.VLR

Skattefri virksomhedsomdannelse
Michael Grøndahl

Faglitteratur:

Ligningsvejledningen: Selskaber og aktionærer, 2010-2

Generationsskifte - Omstrukturering

2. Udgave, 2004.

Forfatter: Michael Serup

Forlag: Forlaget Thomson

Skattefri virksomhedsomdannelse

2. Udgave, 2003.

Forfattere: Jan Nygaard og Lars Wøldike

Forlag: Forlaget Thomson

Lærebog om indkomstskat

13. Udgave 2010

Forfattere: Steen Askholt, Jane Bolander, John Engsig og Aage Michelsen

Forlag: DJØF Forlag

Generationsskifte og omstrukturering

Udgave 2010

Forfattere: Søren Halling-Overgaard og Birgitte Sølvkær Olesen

Forlag: Jurist- og økonomforbundets forlag

Skattefri virksomhedsomdannelse
Michael Grøndahl

Skattemæssig succession ved generationsskifte i levende live og ved død

1. Udgave 2006

Forfatter: Jane K. Bille

Forlag: Forlaget Thomson

Selskabsbeskatning

26. udgave 2009

Forfattere: Karen Fogh, Frederik Lytzen og Maj-Britt Nielsen

Forlag: Thomson Reuters

Internetsider:

www.statistikbanken.dk

http://www.ft.dk/samling/20101/lovforslag/L84/som_fremsat.htm#dok

<http://webarkiv.ft.dk/?/Samling/19971/udvtilag/00336294.htm>

<http://www.ft.dk/samling/20091/lovforslag/I112/spm.htm#title2>

<http://www.skat.dk/SKAT.aspx?old=1813136&vld=202463>