

## Forord

Projektet er udarbejdet som afslutning på cand. merc. aud. studiet på Aalborg Universitet. Formålet med projektet er at udarbejde en større selvstændig afhandling af relevans for en statsautoriseret revisors virke. Overvejelserne vedrørende emnevalg med mere blev foretaget forår 2011, og udarbejdelsen af projektet har fundet sted primo april til primo oktober 2011.

Afhandlingens formål er at redegøre og analysere reglerne for de skattefrie og skattepligtige omstrukturingsmodeller, herunder de objektive og subjektive regler.

Vi vil gerne takke vores vejleder Henrik V. Andersen, der har været en stor hjælp gennem udarbejdelsen af projektet.

Afleveret den 7. oktober 2011

Jimmy Ardahl

Jeppe Poulstrup

## Indholdsfortegnelse

<b>Indholdsfortegnelse</b> .....	<b>1</b>
<b>Indledning</b> .....	<b>5</b>
<b>Problemstilling</b> .....	<b>7</b>
<b>Problemformulering</b> .....	<b>7</b>
<b>Afgræsning</b> .....	<b>8</b>
<b>Metode</b> .....	<b>9</b>
<b>Metodesyn</b> .....	<b>9</b>
<b>Terminologi</b> .....	<b>9</b>
<b>Projektets opbygning</b> .....	<b>10</b>
<b>Historisk gennemgang</b> .....	<b>12</b>
<b>Fusionskatteloven</b> .....	<b>12</b>
<b>Fusionsdirektiv</b> .....	<b>13</b>
<b>Løbende lovændringer</b> .....	<b>14</b>
Lov nr. 98 af 10. februar 2009.....	15
Skattereform 2009(forårspakken).....	16
Lov nr. 254 af 30. marts 2011.....	17
Udviklingen i retspraksis.....	18
<b>Domme</b> .....	<b>19</b>
Leur-Bloem dommen.....	19
Hans Markus Kofoed dommen.....	20
<b>Succession</b> .....	<b>23</b>
<b>Personkreds</b> .....	<b>23</b>
<b>Overdragelse af en personligt ejet virksomhed</b> .....	<b>24</b>
<b>Succession i aktiver</b> .....	<b>25</b>
<b>Konsekvenser</b> .....	<b>26</b>
<b>Overdragelse til medarbejder</b> .....	<b>27</b>
<b>Værdiansættelse</b> .....	<b>29</b>
<b>Fusion</b> .....	<b>31</b>
<b>Typer af fusion</b> .....	<b>32</b>
<b>Skattepligtig fusion</b> .....	<b>34</b>
<b>Skattefri fusion</b> .....	<b>36</b>
Krav til selskaber.....	37
Krav til vederlæggelse.....	38
<b>Fusionsdatoen</b> .....	<b>40</b>
Skattemæssig virkning.....	42
<b>Aktieombytning</b> .....	<b>44</b>
<b>Skattepligtig aktieombytning</b> .....	<b>45</b>
Skattemæssige konsekvenser.....	46
<b>Skattefri aktieombytning</b> .....	<b>47</b>
Grundlæggende betingelser for skattefri aktieombytning.....	47
<b>Skattefri aktieombytning med tilladelse</b> .....	<b>51</b>
Subjektive forhold.....	53
<b>Skattefri aktieombytning uden tilladelse</b> .....	<b>54</b>
Objektive betingelser for skattefri aktieombytning uden tilladelse.....	54

<b>Spaltning</b> .....	<b>56</b>
Egentlig spaltning.....	57
Uegentlig spaltning.....	58
<b>Skattepligtig spaltning</b> .....	<b>58</b>
<b>Skattefri spaltning</b> .....	<b>59</b>
Konsekvenser for det indskydende selskab.....	60
Konsekvenser for det modtagende selskab.....	60
Aktionærerne.....	61
Spaltningsdato.....	61
Vederlæggelse.....	61
Skattefri spaltning med tilladelse.....	62
Skattefri spaltning uden tilladelse.....	62
Værnsregler.....	62
<b>Tilførsel af aktiver</b> .....	<b>65</b>
<b>Skattepligtig tilførsel af aktiver</b> .....	<b>66</b>
<b>Skattefri tilførsel af aktiver</b> .....	<b>67</b>
Tilførsel af aktiver med tilladelse.....	67
Konsekvenser for det indskydende selskab.....	70
Konsekvenser for det modtagende selskab.....	70
Tilførsel af aktiver uden tilladelse.....	70
Konsekvenser for det indskydende selskab.....	71
Konsekvenser for det modtagende selskab.....	72
<b>Værdiansættelse</b> .....	<b>73</b>
<b>Fast ejendom</b> .....	<b>74</b>
<b>Goodwill</b> .....	<b>75</b>
<b>Aktier og anparter</b> .....	<b>77</b>
<b>Børsnoterede aktier</b> .....	<b>79</b>
<b>Unoterede aktier</b> .....	<b>80</b>
<b>Hjælpereglen</b> .....	<b>80</b>
<b>Skattekursen</b> .....	<b>81</b>
<b>Skattepligtig med tilbagevirkende kraft</b> .....	<b>85</b>
<b>Anvendelse af de objektive regler i praksis</b> .....	<b>90</b>
<b>Holdingskrav</b> .....	<b>90</b>
<b>Vederlæggelse</b> .....	<b>91</b>
<b>Balancetilpasning</b> .....	<b>92</b>
<b>Flere selskabsdeltagere</b> .....	<b>93</b>
<b>Statusskifte</b> .....	<b>94</b>
<b>Case</b> .....	<b>95</b>
<b>Indledning</b> .....	<b>95</b>
<b>Trin 1: Klargøring af Per's selskaber</b> .....	<b>96</b>
<b>Trin 2: Klargøring af Bo's selskab</b> .....	<b>103</b>
Første trin: Aktieombytning mellem Bo A/S og Bo Holding A/S.....	103
Andet trin: Salg af kapitalandele til Ib, samt spaltning af holdingselskab.....	107
<b>Trin 3: Sammenlægning af Bo A/S og Per 2 A/S</b> .....	<b>113</b>
<b>Konklusion på casen</b> .....	<b>116</b>
<b>Nødvendigheden af omstruktureringer med tilladelse</b> .....	<b>118</b>
<b>"Erfaringer fra Danmarks største revisions- og advokatfirmaer"</b> .....	<b>119</b>
<b>Opsummering</b> .....	<b>121</b>

<b>Konklusion</b> .....	<b>122</b>
<b>Fusion</b> .....	<b>122</b>
<b>Aktieombytning</b> .....	<b>123</b>
<b>Spaltning</b> .....	<b>124</b>
<b>Tilførsel af aktiver</b> .....	<b>125</b>
<b>Grænseoverskridende fusion</b> .....	<b>128</b>
<b>Ansvarsliste</b> .....	<b>133</b>
<b>Litteratur:</b> .....	<b>134</b>
<b>Bøger:</b> .....	<b>134</b>
<b>Domme:</b> .....	<b>135</b>
<b>Andet</b> .....	<b>136</b>
<b>Executive summary</b> .....	<b>137</b>
<b>Bilag</b> .....	<b>139</b>

## Indledning

Undersøgelser viser på at op imod 20.000 virksomheder skal skifte ledelse og ejerskab indenfor de næste ti år. Når der foretages et generationsskifte handler det ikke kun om at overdragelse af et selskab, men i lige så høj grad om virksomhedsejeren og dennes families fremtid.

For at generationsskiftet skal kunne gennemføres til fordel for virksomhedsejeren, kræves det i enkelte tilfælde en så god planlægning, at der ved etablering af virksomheden planlægges et senere generationsskifte. Spørgsmålet omkring generationsskiftet og ikke mindst løsningen af dette, har stor betydning for virksomhedens videre drift. Endvidere kan der være store personlige følelser involveret, hvorfor området skal behandles med respekt og faglig kompetence.

Mange virksomhedsejere skal tage stilling til, hvad der skal ske med deres virksomhed, når enten pensionsalderen nærmer sig, eller de ikke længere ønsker at videreføre virksomheden. Det virksomhedsejerne kommer til at tage stilling til, er om de skal foretage et generationsskifte til familie, nær medarbejder, tredje part eller om virksomheden skal likvideres.

Virksomhedsejerne skal endvidere tage stilling til, hvorvidt der skal være tale om en delvis eller en fuld afståelse af virksomheden.

Et generationsskifte kan være en lang og kompliceret proces, hvor de økonomiske og skatteretlige aspekter skal belyses og vurderes. Tilsvarende vil det ofte medføre ændringer i ledelsen og ejerkredsen, der påvirker virksomheden og dennes medarbejdere.

Mange virksomhedsejere vælger at gennemføre et generationsskifte af virksomheden og dette betyder at de står overfor yderligere stillingstagen. Dette være sig, hvordan generationsskiftet skal foretages, her menes hvilken

omstruktureringsmodel der skal benyttes, hvem der skal foretage det, samt hvornår og hvordan det kan lade sig gøre.

Når der gennemføres en omstrukturering af et selskab kan formålene være mange. Omstruktureringsønsket er afhængig af den pågældende situation.

Eksempelvis kan der foretages en omstrukturering, hvis det er som led i et generationsskifte, hvor en eventuel del af selskabet skal overdrages til den næste generation. Det kan være i forbindelse med et samarbejde mellem to selskaber, der vil forsøge at opnå en synergieffekt ved at slå sig sammen, hvilket specielt vil være aktuelt under en økonomisk recession, her kan der nævnes den nuværende finanskrisen. Det kan være i forbindelse med en risikoafgrænsning, hvor de risikobetonede afdelinger vil blive placeret i selvstændige selskaber. Endvidere kan der ligge skattemæssige årsager til grund for, at der påtænkes at gennemføre en omstrukturering af et selskab.

Ved lov nr. 343 af 18. april 2007 blev det daværende regelsæt udvidet med muligheden for at kunne gennemføre en omstrukturering uden tilladelse fra skattemyndighederne. Formålet med disse regler var at forenkle reglerne og gøre det nemmere for virksomhederne at kunne gennemføre en omstrukturering. I stedet for den forretningsmæssige begrundelse som er kravet ved det subjektive regelsæt, er det objektive regelsæt bygget op af en række værnsregler som overholdes.

Der findes ikke en samlet lov vedrørende generationsskifte, regelsættet tager udspring i forskellige love, der kombineres afhængig af situationen.

Generationsskiftet er ofte en uoverskuelig proces for virksomhedsejeren, dermed vil rådgivere, såsom advokater og revisorer, være gode sparringspartnere til at hjælpe med at træffe de mest hensigtsmæssige beslutninger.

## Problemstilling

Den løbende regulering af de danske skattelove, medfører et stigende behov for opdatering og ajourføring hos de forskellige rådgivere som virksomheder benytter sig af. Med indførelsen af de objektive regler, blev der dannet et to-strengs system idet man valgte at beholde de subjektive regelsæt. Projektet skal ses som en mulighed for at få et generelt billede af reglerne indenfor skattefrie omstruktureringer med eller uden tilladelse. Reglerne er påvirket af EU-reglerne på området, og Danmark er underlagt direktiv 90/434/EØF.

Alle omstrukturingsformer med undtagelse af fusion kan gennemføres både med eller uden tilladelse. Hvis man gennemfører omstruktureringen med tilladelse sker det med baggrund i det subjektive regelsæt og hvis man gennemfører en omstrukturering uden tilladelse sker det med baggrund i det objektive regelsæt. Det subjektive regelsæt er bygget op omkring SKAT's holdning til den enkelte omstruktureringstilladelse, som dog har fulgt ændringerne af retspraksis igennem årene. Derfor er der i projektet medtaget en række domme, afgørelser og bindende svar som vil blive anvendt som i de enkelte afsnit.

## Problemformulering

Formålet med projektet er at redegøre for reglerne om omstruktureringer, herunder skattefrie omstruktureringer med og uden tilladelse samt skattepligtige omstruktureringer. Redegørelsen skal afsluttes af en case, hvor reglerne bliver anvendt i praksis. Yderligere er formålet at vurdere reglerne indenfor to-strengssystemet og komme med en vurdering af tendensen indenfor reglerne om omstruktureringer.

Problemformuleringen i dette projekt er følgende:

*”Redegøre og analysere reglerne for omdannelse/omstrukturering med henblik på generationsskifte herunder fordele/ulemper ved skattepligtige ctr. Skattefrie modeller.”*

Udover problemformuleringen har vi valgt at medtage følgende hypoteser:

- *Hvordan har det objektive regelsæt påvirket anvendelsesmulighederne ved omstruktureringer?*
- *Hvilke betingelser skal være opfyldt for at kunne gennemføre en omstrukturering?*

## **Afgræsning**

Af hensyn til overskuelighed og relevans er det valgt kun at benytte sig af danske skatteregler på området.

Det betyder hermed at grænseoverskridende fusion ikke vil blive behandlet i projektet. Dog vil der efter konklusionen være et afsnit omhandlende grænseoverskridende fusion. Grunde til dette er at der ved introduktion af L 84 er kommet visse justeringer i reglerne omhandlende grænseoverskridende fusioner.

Gennemgangen af muligheder for omstruktureringer i henhold til skattelovgivningen vil ikke være fuldstændig. Projektet behandler kun kapitalselskaber og ser derfor bort fra selskabsformer, hvor selskabet ikke er en selvstændig juridisk enhed. Endvidere har vi fravalgt at behandle fonde og investeringsforeninger mv.

Eftersom projektet er udarbejdet ud fra et skattemæssigt aspekt vil de selskabsretlige regler i forbindelse med omstruktureringer ikke blive gennemgået og behandlet.



## Metode

Formålet med metodeafsnittet er at klarlægge de antagelser, der danner baggrund for projektet. Afsnittet og den valgte metodetilgang vil skabe en rød og klar tråd gennem projektet, men det kan ikke undgås at der også vil blive inddraget elementer fra de andre metodesyn.

## Metodesyn

Der findes overordnet to samfundsvidenskabelige hovedparadigmer, der kan arbejdes indenfor, det funktionalistiske og det fortolkende paradigme. De adskiller sig fra hinanden gennem deres respektive antagelser angående virkeligheden og den videnskabelige udforskning af denne.

Det fortolkende paradigme er kendetegnet ved, at der lægges vægt på det subjektive synspunkt, og at forstå verden ud fra aktørens synsvinkel. Der tages udgangspunkt i, at virkeligheden er formet af aktørernes handlinger. Aktørerne ses som handlende subjekter, der handler på baggrund af eget virkelighedsbillede. Indenfor det funktionalistiske paradigme, ses den sociale verden som sammensat af relativt konkrete empiriske fakta og sammenhænge som kan identificeres. Virkeligheden ses som en række delsystemer der tilsammen udgør helheden. Derudover er virkeligheden uafhængig af den enkeltes handlinger, da den eksisterer på baggrund af en række givne love og systemer.<sup>1</sup>

Projektet har valgt det funktionalistiske paradigme som det styrende paradigme i projektet. Projektet tager udgangspunkt i det deduktive syn<sup>2</sup>, hvor vi tager udgangspunkt i en række teoretiske kilder, der danner baggrund for vores analyse, diskussion og konklusioner i projektet.

## Terminologi

Igennem projektet er benyttet følgende forkortelser og begreber.

---

<sup>1</sup>Arbnor, Bjerke, side 45-47

<sup>2</sup>Andersen Ib, 2006, s. 32

FUSL	Fusionsskatteloven
SL	Statsskatteloven
ABL	Aktieavancebeskatningsloven
LL	Ligningsloven
KSL	Kildeskatteloven
LV	Ligningsvejledningen
SKM	Skatte meddelelse
TfS	Tidsskrift for skatter og afgifter
TSS	Told og skattestyrelsen
PBL	Pensionsbeskatningsloven
SU	SKAT Udland
SR	Skatterådet
ØLR	Østre Landsret

### Projektets opbygning

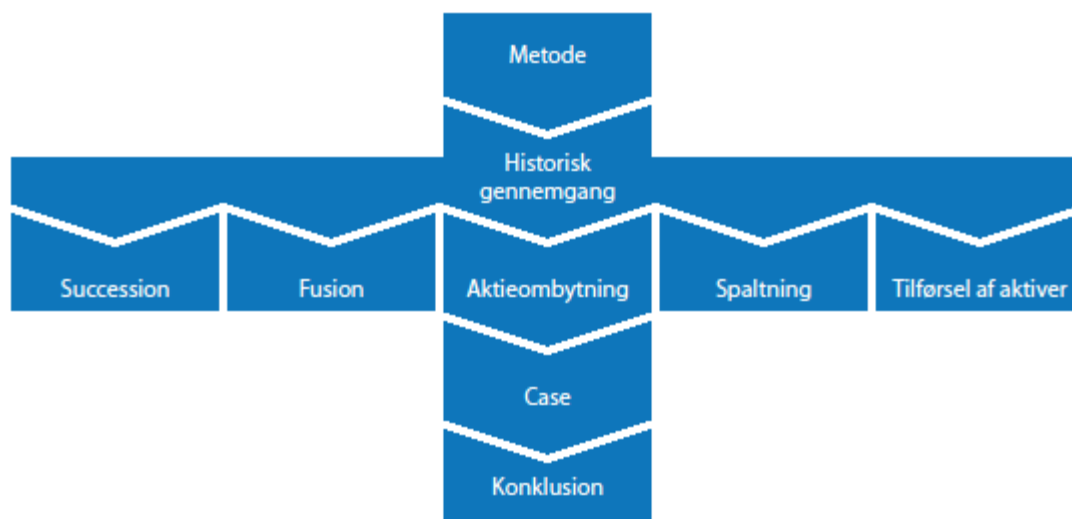
Når der i projektet anvendes en beskrivelse omhandlende, hvordan loven hænger sammen og dens anvendelsesmuligheder, vil der blive refereret direkte til loven. Enkelte udsnit af loven vil blive citeret i projektet.

Der vil ikke blive nævnt nogen kilde i de tilfælde, hvor der refereres til en lov. Ovenfor ses hvilken lov de enkelte forkortelser dækker over, og de kan dermed slås op i en relevant lovsamling for at verificere kilden.

Projektets opbygning vil være således, at der begyndes med en historisk gennemgang af fusionsskatteloven. Dette vil skabe en bedre forståelse af fusionsskattelovens opbygning. Herefter kommer der et afsnit omhandlende succession, der giver et indblik i, hvilke muligheder der er for at overdrage et selskab skattefrit til næste generation. Hvorefter der kommer en gennemgang af de fire omstruktureringsmodeller, fusion, spaltning, aktieombytning og tilførsel af aktiver. Derefter kommer der case, der anvendes i analysen af omstruktureringsmodellerne, der til sidst munder ud i en konklusion, hvor der samles op på måderne at gennemføre et generationsskifte.

Nedenfor ses en figur over projektets opbygning:

Figur 1: Projektdesign



## Historisk gennemgang

En normal omstrukturering af et selskab, hvad enten det er i form af fusion, spaltning, aktieombytning eller tilførsel af aktiver, vil betyde beskatning for de involverede selskaber og selskabsdeltagerne.

Der er dog muligt at gennemføre en skattefri omstrukturering forudsat, at reglerne i fusionsloven og aktieavancebeskatningsloven bliver overholdt.

Det grundlæggende princip i reglerne for skattefri omstruktureringer af selskaber er successionsprincippet, hvor beskatningen ikke sker i forbindelse med omstruktureringen, hvor overdragelsen af aktiver eller forpligtelser sker sted, men først når det modtagne selskab afhænder de pågældende aktiver og forpligtelser.

### Fusionsskatteloven.

I 1967 indførtes den første egentlige fusionsskattelov, hvilket skete ved indførsel af lov nr. 143 af 1967. Et af formålene med fusionsskatteloven af 1967 var at fremme erhvervslivets hensigtsmæssige strukturrationaliseringer. Dette betød at, for at der skulle gives tilladelse til skattefri fusion, skulle der være tale om at fusionen kunne betragtes som værende strukturrationaliserende. Allerede ved ikrafttrædelse af fusionsskatteloven har fusion spillet en afgørende rolle. Var formålet med en fusion udelukkende motiveret af skattemæssige årsager kunne fusionen nægtes, set i lyset af synspunktet om strukturrationalisering. I tilfælde af at der under en behandling af en ansøgning om fusion blev klarlagt, at der i forbindelse med fusionen ville opnås utilsigtede skattemæssige fordele, var det myndighedernes opgave at opstille nogle vilkår, der ville begrænse de skattemæssige virkninger ved fusionen til den udskydelse af beskatningen som havde været hensigten bag loven<sup>3</sup>.

---

<sup>3</sup> Serup, 2008, side 36-37

I 1975 bliver lov nr. 647 vedtaget, der viderefører loven fra 1967. De i dag benyttede fusionsbeskatningsregler har sit udspring i hovedloven fra 1975.

Fusion foreligger jf. FUSL § 1 stk. 3, når et selskab overdrager sin formue som helhed til et andet selskab eller sammensmeltes med dette.

Jf. FUSL § 15 a stk. 2, 1. pkt. forstås spaltning ved den transaktion, hvorved et selskab overfører en del af, eller samtlige aktiver og forpligtigelser til et eller flere eksisterende eller nye selskaber, ved i samme forhold som hidtil at tildele sine selskabsdeltagere aktier eller anparter og eventuelt en kontant udligningssum.

I henhold til FUSL § 15 c stk. 2, 1. pkt. forstås tilførsel af aktiver ved den transaktion, hvorved et selskab uden at være opløst tilfører den samlede, eller en eller flere grene af sin virksomhed til et andet selskab mod at få tildelt aktier eller anparter i det modtagende selskabs kapital.

Ved aktieombytning forstås den transaktion, hvorved et selskab erhverver en andel i et andet selskabs aktiekapital med den virkning, at det opnår flertallet af stemmerne i dette selskab, eller, hvis det allerede har et sådant flertal, erhverver en yderligere andel ved til gengæld for værdipapirer tilhørende aktionærene i det andet selskab, at tildele dem aktier eller anparter i det første selskab og eventuelt en kontant udligningssum jf. ABL § 36 stk. 2, 1. pkt.

### **Fusionsdirektiv**

De nuværende regler for danske selskaber for skattefrie omstruktureringer udspringer af fusionsskatteoven af 1967/1975, samt fusionsdirektivet 90/434/EØF som blev vedtaget af EU den 23. juli 1990. Formålet med direktivet var, at skabe størst mulig samhørighed vedrørende reglerne omkring det indre marked med hensyn til strukturændringer i selskaber på tværs af landegrænser, og

derved fjerne eventuelle skattemæssige forhindringer for dette. Fusionsdirektivet blev ændret ved direktiv 2005/19, hvorved det blandt andet blev muligt at foretage en skattefri grenspaltning.

Ideen med direktivet var ikke at give selskaberne skattebesparelser, men at forbedre deres konkurrenceevne ved at harmonisere skattelovgivningen i EU. På trods af at direktivet kun omhandler de grænseoverskridende transaktioner har Danmark valgt at regulere de interne danske regler efter direktivet.<sup>4</sup>

Ved lov 1992.219 blev fusionsskattedirektivet implementeret i Danmark. Fusionsskatteloven blev udvidet med bestemmelser om spaltning (FUSL § 15 a og § 15 b) samt blev der indført regler om tilførsel af aktiver (FUSL § 15 c og § 15 d)<sup>5</sup>.

### Løbende lovændringer

Siden 1992 er fusionsskatteloven løbende blevet tilpasset ved ændringer af andre skattelove, som har indflydelse herpå. Ved lov nr. 343 af 18. april 2007 om ændring af selskabsskatteloven, aktieavancebeskatningsloven, fusionsskatteloven og andre skattelove, som blev implementeret april 2008, blev der samtidig indført regler om mulighed for omstrukturering uden at søge tilladelse ved SKAT. Disse regler blev indført på baggrund af et ønske om, at gøre det nemmere for erhvervslivet at gennemføre omstruktureringer i forhold til det subjektive regelsæt<sup>6</sup>.

Idet de oprindelige regler om omstrukturering med tilladelse er blevet bevaret, er der tale om et to-strengsystem og det er derfor op til den konkrete situation, om en omstrukturering skal gennemføres med eller uden tilladelse.

---

<sup>4</sup>Werlauff, 2009, afsnit 4-4.2.

<sup>5</sup>Serup, 2008, side 41

<sup>6</sup>Skattefri omstrukturering af selskaber og justering af sambeskatningsreglerne mv. tidligere lovforslag nr. 110 A

Frem til lov nr. 343 af 18. april 2007 skulle der ved ønske om omstrukturering søges tilladelse ved SKAT, hvor SKAT individuelt skulle gennemgå omstruktureringen. Der blev samtidig med lov nr. 343 af 18. april 2007 indført værnsregler, som skal benyttes med de nye objektive regler, og disse skal sikre imod skatteunddragelse og undgåelse. I tilfælde af overskridelse af disse kan det medføre at transaktionen bliver skattepligtig. De nye regler er gældende for omstruktureringer foretaget fra 1. januar 2007 og fremad<sup>7</sup>. Værnsreglerne vil blive behandlet i de enkelte teoriafsnit.

Formålet med reglerne om skattefri omstruktureringer er, at det skal være muligt at etablere en hensigtsmæssig omstrukturering uden at skattemæssige forhold blokerer for dette. I fusionsskattedirektivet artikel 15 er der indsat en begrænsning for skattefri omstrukturering, som giver de nationale skattemyndigheder ret til at afslå eller fastlægge vilkår for en skattefri omstrukturering i de tilfælde, hvor hovedformålet eller et af hovedformålene ved omstruktureringen er skatteundgåelse<sup>8</sup>.

#### **Lov nr. 98 af 10. februar 2009**

Med lov nr. 98 af 10. februar 2009<sup>9</sup> blev der indført en udbyttebegrænsning. De tidligere gældende regler havde været, at udbyttet ikke måtte overstige det ordinære resultat før skat og ekstraordinære poster. Dette blev ændret til at det kun var de ordinære resultater efter skat fratrukket eventuelle skattefrie udbytter og aktieavancer, som et selskab havde modtaget, der måtte udloddes.

Desuden blev der indført en regel om at, i det tilfælde en skattefri aktieombytning, spaltning eller tilførsel af aktiver indenfor tre år blev efterfulgt af en skattefri omstrukturering af de pågældende selskaber, ville udbyttebegrænsningen blive

---

<sup>7</sup>VEJL2007-06-12.SOS

<sup>8</sup>Serup, 2008, side 685

<sup>9</sup>Lov om ændring af selskabsskatteloven, fusionsskatteloven og forskellige andre love

overført til selskabsdeltagerne i den efterfølgende omstrukturering

### Skattereform 2009(forårspakken)

Med lov nr. 525 af 12. juni 2009, fremsat som L202, blev der gennemført en række ændringer, som har betydning for blandt andet skattefrie omstruktureringer.

Aktieavancebeskatningsloven blev ændret og formålet med loven var, at forenkle regler for omstrukturering uden tilladelse ved at skabe ensartede regler og et enklere beskatningssystem<sup>10</sup>.

Med indførslen af de nye regler relaterer beskatningen sig til ejerandel modsat tidligere ejer tid<sup>11</sup>.

Udbyttebegrænsningen blev ophævet og de eksisterende regler, med hensyn til en ejertid på tre år<sup>12</sup> for skattefri afståelse og et år for at kunne modtage skattefrit udbytte af datter- og koncernselskabsaktier, blev ophævet<sup>13</sup>.

Der blev indført en ny værnsregel; holdingkravet, for at sikre mod, at aktier sælges skattefrit umiddelbart efter en omstrukturering. Holdingkravet betyder, at nedenstående aktier ikke kan sælges skattefrit i de første tre år efter omstruktureringen. Hvis dette sker, bliver hele omstruktureringen skattepligtig<sup>14</sup>.

- Aktieombytning: Det modtagende selskabs aktier i det indskydende selskab.
- Spaltning: Aktierne i alle deltagende selskaber. Ejerkrav på min. 10 procent
- Det indskydende selskabs aktier i det modtagne selskab.

---

<sup>10</sup>Bemærkningerne til lovforslaget

<sup>11</sup>ABL § 4 a+4 b

<sup>12</sup>Tidligere ABL § 8

<sup>13</sup>Tidligere SEL § 13, stk. 1 nr. 2

<sup>14</sup> Susanne Kjær SR.2009.0146(Skattefrie omstruktureringer- Nye regler som led i skattereformen)



## Lov nr. 254 af 30. marts 2011

Den 24. november 2010 fremsatte skatteministeren et lovforslag, L 84, der primært er en opfølgning på regeringens forårspakke om harmonisering af selskabers beskatning af aktieavance og udbytter. Reglerne i L 84 har to formål:

- 1) At foretage en række justeringer og præciseringer af visse af de regler, der blev indført L202 (forårspakken), hvor der blev indført væsentlige ændringer af reglerne omhandlende beskatning af selskabers aktieavance og aktieudbytter.
- 2) At foretage en række mindre justeringer af andre regler omhandlende beskatning af selskaber og aktionærer, der er indført inden for de senere år.

I 2009 blev reglerne for selskabers aktieavance- og udbyttebeskatning gennemgribende revideret ("lov om harmonisering af selskabers aktieavancebeskatning og udbyttebeskatning") De nye regler indebærer, at den skattemæssige behandling afhænger af, om selskabers aktiebesiddelse skal kategoriseres som værende datterselskabsaktier (ejerskab på mere end 10 procent), koncernselskabsaktier (kontrol over datterselskab) eller porteføljeaktier (aktier der hverken er datterselskabsaktier eller koncernselskabsaktier).

Udbytte og aktieavance fra et datterselskab eller vedrørende koncernselskabsaktier er skattefrie, mens udbytte og aktieavance fra porteføljeaktier altid er skattefrie.

For at undgå selskabsstrukturer, der alene etableres med henblik på, at sikre sig at aktiebesiddelser ikke kategoriseres som værende porteføljeaktier, blev der indsat en værnsregel, mellemholdingselskabsreglen. Melleholdingselskabsreglen benyttes i de situationer, hvor flere selskabsaktionærer, der hver især ejer porteføljeaktier i et selskab, stifter et fælles holdingselskab, der ejer mindst 10 procent af aktiekapitalen i datterselskabet.

Mellemholdingselskabsreglen indebærer, at mellemholdingselskabet tilsidesættes ved vurdering af, om udbyttet fra driftsselskabet er skattefrit, samt om aktieavancer på aktierne er skattefrit. Konsekvensen heraf bliver således, at udbytte og aktieavancer bliver skattepligtige, hvis den enkelte selskabsaktionær indirekte ejer mindre end 10 procent.

### Udviklingen i retspraksis

Fusionsdirektivets artikel 15 ligger op til, at det er de enkeltes landes nationale skattemyndigheder, der skal foretage vurderingen af den forretningsmæssige begrundelse, hvilket har resulteret i en række forskellige vurderinger, men ændringer i retspraksis har ført til en mere stabil vurdering af de enkelte sager. Et eksempel på dette er den såkaldte vognmandssag<sup>15</sup>, der går ind og afklarer problemstillingen vedrørende bevisbyrde. Et andet eksempel på en dom, der har fået principiel betydning er Leur-Bloem-dommen<sup>16</sup>. EF-domstolen fastslog i dommen at tilladelsesmyndigheden ved ansøgning om gennemførelse af en skattefri omstrukturering skal tage stilling til sagen som helhed, og samtidig ikke må nægte tilladelse, såfremt et anmeldelsesvilkår kan sikre, at der ikke sker skatteunddragelse

Ved en omstrukturering uden tilladelse er der ikke, som udgangspunkt krav om en forretningsmæssig begrundelse, men den skattefrie omstrukturering må ikke have skatteunddragelse eller skatteundgåelse som formål. Ved en omstrukturering med tilladelse er der krav om en forretningsmæssig begrundelse og retspraksis har ændret sig til at, i det tilfælde det kan dokumenteres at der foreligger en forretningsmæssig begrundelse, er det afkræftet, at der foreligger skatteundgåelse

---

<sup>15</sup>SKM 2005.167.ØLR

<sup>16</sup>EF-domstolens afgørelse af 17. juli 1997, c-28/95

eller skatteunddragelse. Formodningen er således at, i det omfang en skattefri omstrukturering ikke er forretningsmæssigt begrundet, må den antages at være begrundet i et ønske om skatteundgåelse. Dermed er der i realiteten et krav om, at en forretningsmæssig begrundelse skal udgøre hovedformålet med omstruktureringen, hvis der skal opnås tilladelse<sup>17</sup>.

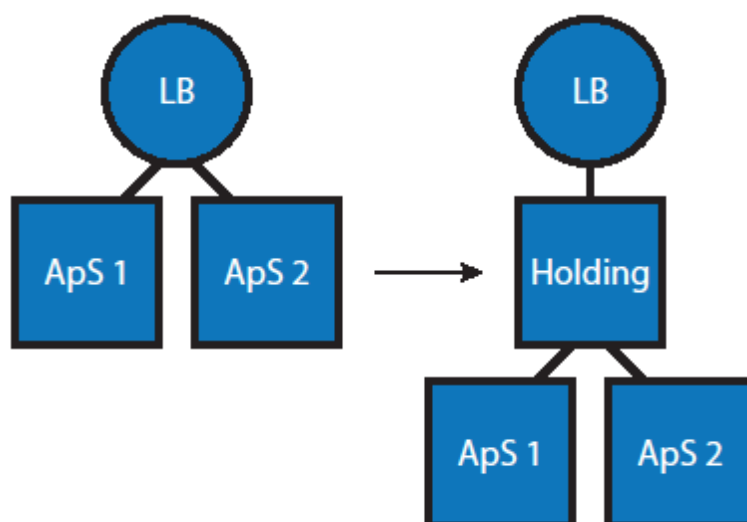
## Domme

### Leur-Bloem dommen<sup>18</sup>

Leur-Bloem dommen omhandlede en skatteyder ved navn A. Leur-Bloem, der ønskede at foretage en skattefri aktieombytning i sine to eksisterende anpartsselskaber, som led i planen om at erhverve anparter i et tredje selskab.

Resultatet af aktieombytningen ville blive, at der mellem Leur-Bloem og de anpartsselskaber, indskydes et holdingselskab som ville være ejet 100 procent af Leur-Bloem og som ville eje hvert af de to anpartsselskaber med 100 procent.

Figur 2: Leur-Bloem selskabskonstruktion



<sup>17</sup>SR.2008.100, s. 10

<sup>18</sup>SU 1997.256

De hollandske skattemyndigheder afviste aktieombytningen, hvilket Leur-Bloem indbragte for en hollandsk domstol, som fandt at en uddybning af fusionsdirektivet var påkrævet for at afgøre sagen. Dette skyldes at sagen skulle afgøres med en bestemmelse i den hollandske lovgivning, som var blevet indført i forbindelse med fusionsdirektivet. Endvidere er der i forarbejdelsen i forbindelse med både fusionsdirektivet, men ligeledes i de interne hollandske regler lagt vægt på at både nationale og grænseoverskridende transaktioner skal behandles ens, hvilket gjorde at domstolen så sig nødsaget til at foreligge EF-domstolen nogle præjudicielle spørgsmål.

Dommens præmisser fastslog, at når der skal gives tilladelse til en skattefri omstrukturering skal det ske på en konkret vurdering i den enkelte sag. Skattemyndighederne skal give de skattemæssige fordele, som er fastlagt i fusionsdirektivet, medmindre at hovedformålet er skatteunddragelse eller skatteundgåelse. Endvidere kan skattemyndighederne ikke blot anvende en række kriterier, og kan ikke nægte tilladelse i de tilfælde, hvor det er muligt at fastsætte vilkår for omstruktureringen, hvorefter den ikke har til hovedformål at være i forbindelse med skatteunddragelse eller skatteundgåelse<sup>19</sup>.

#### [Hans Markus Kofoed dommen<sup>20</sup>](#)

Hans Markus Kofoed og hans medaktionærer ejede hver 50 procent af det danske selskab Cosmopolit.

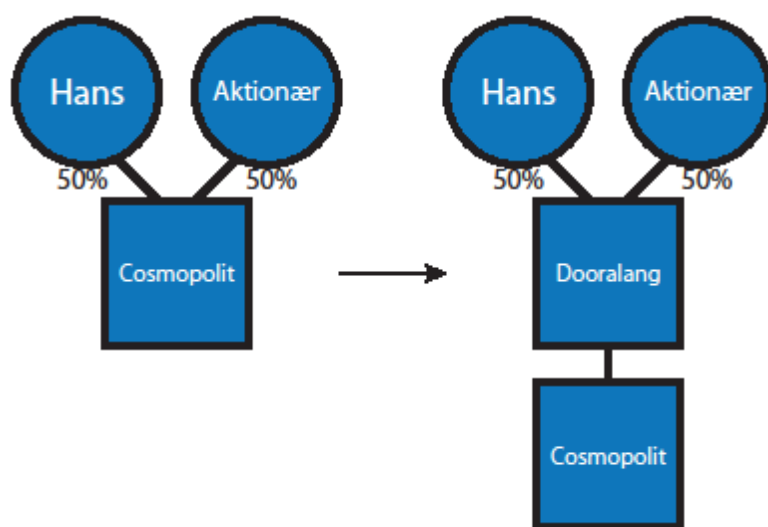
Aktionærerne købte i 1993 et irsk skuffeselskab kaldet Dooralong, og foretog derefter en aktieombytning, således det irske skuffeselskab blev ejer af selskabet, Cosmopolit. Dermed blev de, via vederlæggelse af aktier i det irske selskab, ejere af dette, der således blev til et holdingselskab.

---

<sup>19</sup>Serup, 2008, side 61

<sup>20</sup>Serup, 2008, side 702

Figur 3: Hans Markus Kofoed selskabskonstruktion



I forbindelse med regnskabsafslutningen i det danske selskab, kort tid derefter, blev der foretaget en udbytteudlodning til det irske selskab. Det irske selskab udloddede derefter udbytte til de danske ejere som jf. dobbeltbeskatningsoverenskomsten mellem Danmark og Irland tildelte Irland beskatningsretten, der skete til en lempelig irsk beskatning. Alle transaktionerne skete indenfor en uge, og kort tid inden at DBO'en blev ændret til at begge lande kunne beskatte udbytte.

SKAT valgte at se både aktieombytningen og udbytteudlodningen som en enkelt transaktion, og anså derfor den skattefrie aktieombytningen for skattepligtig, idet udbyttet ansås som en del af den kontante udligningssum, som jf. de daværende regler ikke måtte overstige 10 procent<sup>21</sup>.

---

<sup>21</sup>Blev ophævet ved Lov nr. 313 af 2002.

Hans Markus Kofoed indbragte SKAT's afgørelse for Østre Landsret, der efterfølgende indbragte sagen for EF-domstolen, idet maksimumsgrænsen for den kontante udligningssum var implementeret som led i fusionsdirektivet.

EF-domstolen afviste SKATS's begrundelse grundet, at udbytteudlodningen ikke var en del af aftalegrundlaget for aktieombytningen og dermed var en efterfølgende begivenhed.

Det er med afgørelsen fastlagt, at en efterfølgende begivenhed ikke kan omkvalificere en omstrukturering. Efterfølgende begivenheder kan derimod benyttes i vurderingen om, hvorvidt hovedformålet med transaktionen har været skatteunddragelse eller undgåelse, og derefter en efterfølgende nægtelse eller tilbagekaldelse af en tilladelse.

## Succession

Ved succession indtræder erhververen af skatterevante aktiver i overdragerens skattemæssige stilling. Successionen medfører dermed, at eventuelle avanceskatter ikke udløses i forbindelse med overdragelsen og påvirker således ikke indkomstopgørelsen hos overdrageren. Erhververen overtager aktiverne med den tilhørende latente avanceskat og denne udløses ikke før erhververen selv afstår aktiverne, medmindre der på dette tidspunkt ikke realiseres en avance, eller erhververen på dette tidspunkt ligeledes benytter sig af at overdrage med succession.

Succession har en klar fordel, for overdrageren af den personlige ejede eller selskabsdrevne virksomhed, idet beskatningen ikke udløses i forbindelse med generationsoverdragelse af virksomheden. Der foreligger ligeledes en tilsvarende ulempe for erhververen, idet erhververen indtræder i den skattemæssige forpligtigelse, der påhviler virksomheden<sup>22</sup>.

Kildeskattelovens § 33 c omhandler som udgangspunkt, succession ved overdragelse i levende live. Ved overdragelse til en nær medarbejder, til en tidligere medarbejder og ved overdragelse til en tidligere ejer vil bestemmelsen også finde anvendelse ved erhvervelse fra et dødsbo.

### Personkreds

De personer, der kan succedere efter KSL § 33 c, er udtømmende opremset i bestemmelsen. De personer, der har adgang til at benytte sig af succession efter KSL § 33 c, er børn, børnebørn, søskende, søskendes børn og søskendes børnebørn. Adoptivforhold og stedsbarnsforhold sidestilles med naturligt slægtskabsforhold i henhold til KSL § 33 c, stk. 1. Det skal dog bemærkes, at der kun er mulighed for succession i nedadgående retning, det vil sige at forældre kan

---

<sup>22</sup> Halling-Overgaard & Olesen, 2010, side 27

succedere til børnene. Successionskredsen omfatter ikke succession i opadgående retning, hvilket betyder at det ikke er muligt at succedere fra barn til forældre.

I det tilfælde der er sket et generationsskifte, hvor forældre har overdraget virksomheden til barn med succession, er det jf. KSL § 33 c, stk. 13 muligt at succedere virksomheden tilbage til forældrene. Dette kræver dog at de tre betingelser der er opstillet i KSL § 33 c, stk. 13 er opfyldt. Betingelserne er som følger:

- 1) Overdragelsen gennemføres senest fem år efter den første overdragelse.
- 2) Overdragelsen sker til den tidligere ejer som virksomheden blev erhvervet fra.
- 3) Endvidere skal den første overdragelse være sket med succession.

Overdragelse med succession kan ligeledes ske til en samlever, her forstås en person, der på overdragelsestidspunktet opfylder de i boafgiftslovens § 22, stk. 1, litra d opstillede betingelser. Det drejer sig blandt andet om personer, der har haft fælles bopæl med overdrageren i de sidste to år før overdragelsen.

### **Overdragelse af en personligt ejet virksomhed**

Muligheden for at overdrage en personligt ejet virksomhed til børn, søskende mv. er som nævnt ovenfor reguleret i KSL § 33 c. Loven har det formål at give virksomhedsejerne øgede muligheder for, at gennemføre et generationsskifte i levende live til en nærmere afgrænset familiekreds. Begrundelsen for loven er, at en overdragelse af en personligt ejet virksomhed vil medføre, at der hos overdrageren vil ske en sædvanlig afståelsesbeskatning i form af aktieavancebeskatning, beskatning af genvundne afskrivninger mv.

I det tilfælde at virksomheden overdrages ved gave, til eksempelvis et barn, vil det udløse en beskatning hos overdrageren, som hvis det havde været en normal



overdragelse. Dette stiller krav til overdragerens likviditet, idet overdrageren skal have et likviditetsbehov minimum svarende til skatteforpligtigheden<sup>23</sup>.

### Succession i aktiver

Idet der foreligger en erhvervsmæssig virksomhed, er det muligt at succedere i hele virksomheden eller i en ideel andel. Alle aktiver, der er omfattet af en erhvervsmæssig virksomhed, kan som udgangspunkt overdrages med succession.

Følgende er der nogle eksempler på aktiver, der kan overdrages med succession og som ofte indgår i en virksomhedsoverdragelse:

- Goodwill, det gælder både oparbejdet og tilkøbt goodwill.
- Maskiner, inventar og lignende driftsmidler.
- Landbrugets husdyrbesætninger.
- Skibe.
- Varelager.
- Fastejendom, dog med begrænsninger.

Det er muligt at overdrage ved hjælp af succession af fast ejendom, hvis den faste ejendom indgår i overdragerens eller dennes samlevende ægtefælles erhvervsvirksomhed jf. KSL § 33 c, stk. 1, 3. pkt. I det tilfælde at mere end halvdelen af ejendommen anvendes erhvervsmæssigt, kan der succederes i hele avancen, hvorimod der kun kan succederes i den del af avancen, der vedrører den erhvervsmæssige andel, hvis det er under halvdelen af ejendommen, der bliver erhvervsmæssigt benyttet.

Der kan endvidere overdrages med succession af fast ejendom i det tilfælde, hvor overdrageren driver næring med køb og salg af fast ejendom. Her vil overdragerens avance ikke være omfattet af ejendomsavancebeskatningslovens regler og begrænsningen i kildeskattelovens § 33 c, stk. 1, 3.-7. pkt., gælder dermed

---

<sup>23</sup> Halling-Overgaard & Olesen, 2010, side 29

ikke, når overdrageren næringsbeskattes ved afståelse af fast ejendom<sup>24</sup>. Ud over det ovenstående kan der ikke succederes i fast ejendom.

Jf. KSL § 33 c, stk. 1, 9. pkt. er det ikke muligt at anvende succession på overdragelser af aktier, anparter, andelsbeviser og lignende, idet aktieavancebeskatningslovens § 34 vil finde sin anvendelse. Jf. KSL § 33 c, stk. 1, 8. pkt. er det ikke muligt at anvende succession på fortjenester, der er omfattet af kursgevinstlovens bestemmelser, medmindre der er tale om næringsdrivende jf. kursgevinstlovens § 13, stk. 1 eller i det tilfælde der er tale om fordringer eller gæld i fremmed valuta jf. kursgevinstlovens §§ 16 og 23.

### Konsekvenser

Overdragelse med succession udløser ikke den sædvanlige beskatning hos overdrageren, hvilket uundværlig også vil være motivet, for gennemførelse af en overdragelse med succession. Jf. KSL § 33 c, stk. 2, er det muligt at gennemføre en overdragelse med succession, således at overdrageren ikke bliver beskattet af fortjenesten. Dette betyder, at enhver avancebeskatning vil blive udskudt til det tidspunkt, hvor erhververen afhænder aktiverne, medmindre erhververen ligeledes benytter sig af muligheden for succession. Det er kun muligt at overdrage med succession, hvis der ved overdragelsen konstateres en fortjeneste.

I det tilfælde der konstateres et tab ved overdragelse af et aktiv, vil KSL § 33 c, stk. 3 finde sin anvendelse. Jf. KSL § 33 c, stk. 3 vil tab, der er konstateret i forbindelse med overdragelse af aktiver, blive fradraget i overdragerens skattepligtige indkomst i samme omfang som ved salg til andre personer. Her anses det, at overdrageren har afstået aktivet til den værdi, der ligges til grund ved gaveafgiftsberegningen eller ved indkomstkattens beregning. I det tilfælde at aktivet ikke er overdraget ved gave, skal aktivets pålydende værdi i handel og vandel på overdragelsestidspunktet anvendes.

---

<sup>24</sup> Halling-Overgaard & Olesen, 2010, side 40

Idet overdrageren ikke bliver beskattet af fortjenesten ved et eventuelt salg, indtræder erhververen i overdragerens skattemæssige stilling, i henhold til ABL § 34, stk. 2, 2. pkt. Jf. ABL § 34, stk. 2, 3. pkt. så indtræder erhververen i overdragerens skattemæssige stilling uanset, hvornår erhververen afstår aktierne. De overtagne aktier vil blive anset som værende erhvervet for den anskaffelsessum, som overdrageren har erhvervet dem til, samt på det tidspunkt som de blev anskaffet til af overdrageren jf. ABL § 34, stk. 2, 4. pkt.

I det tilfælde erhververen har lidt tab fra indkomståret før erhvervelsen, er det ikke muligt at fratække tabet i en eventuel fortjeneste ved overdragelse af aktierne, i henhold til ABL § 34, stk. 4 jf. KSL § 33 c stk. 4. Bestemmelsen i ABL § 34, stk. 4 fraviger det almindelige udgangspunkt i ABL §§ 13 og 14. Der er en værnsregel mod at forældre, der overdrager en aktiepost til et barn, der derefter videresælger posten til en tredjemand, således at overdrageren kun har haft til formål at udnytte barnets tab på aktier<sup>25</sup>.

Aktier, der bliver overdraget med succession, er ofte forbundet med et generationsskifte, hvori der indgår andre omstrukturingsmodeller såsom aktieombytning eller spaltning. I to bindende svar fra SKAT, SKM2009.121.SR og SKM2008.361.SR, er det fastslået at i det tilfælde at aktierne er erhvervet ved succession, i henhold til ABL § 34 og selskabet derefter bliver spaltet, eller der foretages en aktieombytning, vil de berørte aktier i forbindelse med spaltningen eller aktieombytningen anses som værende modtaget med succession.

### **Overdragelse til medarbejder**

I henhold til KSL § 33 c, stk. 12 og ABL § 35 er det muligt at der kan ske en overdragelse til medarbejder med succession. KSL § 33 c, stk. 12 omhandler overdragelse af en personlig ejet virksomhed til medarbejder og ABL § 35 omhandler overdragelse af en aktiepost til en medarbejder.

---

<sup>25</sup> Halling-Overgaard & Olesen, 2010, side 77

For at en medarbejder har mulighed for at overtage en personligt ejet virksomhed med succession, er der i KSL § 33 c, stk. 12 opstillet en række betingelser, der skal være opfyldt.

Medarbejderen skal blandt andet inden for de sidste fem år være fuldtidsbeskæftiget i sammenlagt mindst tre år i virksomheden.

Endvidere finder reglerne også anvendelse ved overdragelse af en virksomhed til en tidligere medarbejder, forudsat at overdragelsen sker senest fem år efter at den tidligere medarbejder første gang erhvervede en andel af virksomheden, og hvis den tidligere medarbejder første gang erhvervede en andel af virksomheden var fuldtidsbeskæftiget i virksomheden i sammenlagt mindst tre år jf. KSL § 33 c, stk. 12.

I det tilfælde der skal overdrages en aktiepost til en medarbejder med succession finder ABL § 35 anvendelse.

Betingelserne er som følger:

Den medarbejder, der kan erhverve aktier med succession, skal indenfor de sidste fem år være fuldtidsbeskæftiget i sammenlagt mindst tre år i det selskab, der udsteder aktierne. Endvidere kan overdragelse af aktier ske i et koncernforbundet selskab, jf. kursgevinstlovens § 4, stk. 2, med det selskab, der har udstedt aktierne. Det vil sige at kravet omkring fuldtidsbeskæftigelse vil ligeledes være opfyldt i det tilfælde at medarbejderen er ansat i et selskab, der er koncernforbundet med det selskab, hvori der overdrages aktier. Ved ansættelse på deltid i to eller flere koncernforbundne selskaber er det muligt at sammenlægge timetallet, for at se om medarbejderen opfylder kravet omkring fuldtidsbeskæftigelse. Der er her en betingelse om at selskaberne skal være koncernforbundne i såvel den periode, hvor medarbejderen efter ABL § 35 stk. 1, 1. pkt. skal have været fuldtidsbeskæftiget i sammenlagt mindst tre år i selskabet, som på det tidspunkt, hvor aktierne overdrages.

I henhold til ABL § 35, stk. 2, er det muligt at medregne det antal timer, ved opgørelsen af timeantallet, hvor medarbejderen har været beskæftiget i det indskydende eller erhvervede selskab, i det tilfælde at aktierne er modtaget af overdrageren som vederlag ved en fusion, spaltning, tilførsel af aktiver eller aktieombytning inden for de sidste fem år.

ABL § 35, stk. 3 giver mulighed for at beskæftigelse i den personligt ejede virksomhed kan tælles med, ved beregning af perioden for fuldtidsbeskæftigelse, såfremt det selskab, der ønskes overdraget til en medarbejder, er stiftet efter lov om skattefri virksomhedsomdannelse inden for de sidste fem år.

Endvidere er det muligt at lade overdragelsen gå tilbage til den oprindelige ejer med succession, når overdragelsen til den oprindelige ejer sker inden for de første fem år efter, at overdrageren har erhvervet aktierne. Overdragelse til den oprindelige ejer er betinget af, at overdrageren erhvervede aktierne fra den oprindelige ejer, og at overdrageren indtrådte i den oprindelige ejers skattemæssige stilling ved erhvervelsen jf. ABL § 35 a.

### Værdiansættelse

I henhold til CIR. 185 af 17/11 1982 skal de aktier, der overdrages i forbindelse med et generationsskifte, hvad enten det sker med succession eller ved salg til tredjepart, og uanset om det sker i levende live eller ved død, altid foregå i konvergens med armslængdeprincippet, hvilket betyder at det skal ske efter de almindelige markedsmæssige vilkår, mens værdiansættelsen skal ske til værdien i handel og vandel. Dette er især vigtigt ved et generationsskifte med succession, da der her er tale om overdragelse af aktier mellem interesseforbundne parter.

I det tilfælde at værdiansættelsen ikke svarer til en handel mellem uafhængige parter, eller det ikke sker efter armslængdeprincippet er det jf. boafgiftslovens § 12, stk. 2 og dødsboskiftelovens § 93 muligt for SKAT at korrigere de priser og

vilkår, der er aftalt mellem parterne i forbindelse med generationsskiftet, således overdragelsen sker på samme betingelser som ved et salg mellem uafhængige parter.

I det tilfælde der overdrages i levende live fremgår det af KSL § 33 c, stk. 3 samt ABL § 34, stk. 4, at aktiver skal værdiansættes til den værdi, der er lagt til grund ved beregning af gaveafgift eller indkomstskat af erhvervelsen. Såfremt erhvervelsen ikke har medført nogen gaveafgift eller været indkomstskattepligtig, skal aktivet værdiansættes til værdien i handel og vandel på overdragelsestidspunktet.

Både ved overdragelse af en virksomhed, og ved overdragelse af en aktiepost med succession til en medarbejder, opstår problematikken omkring værdiansættelse af de overdragne aktiver eller aktier. I henhold til KSL § 33 c, stk. 12 jf. stk. 3 skal de overdragne aktiver værdiansættes til handelsværdien, ligesom det er tilfældet for overdragelse til familiekredsen. Her opstår problematikken omkring den pris, der er aftalt mellem ejerne af virksomheden eller selskabet og medarbejderen, kan anses som handelsprisen, herunder om der er tale om en pris der er fastsat mellem uafhængige parter<sup>26</sup>.

---

<sup>26</sup> Bille, 2006, side 323

## Fusion

En fusion forelægges når to eller flere ikke juridiske sammenlagte virksomheder integreres, hvor de så herefter fremstår som en samlet juridisk enhed<sup>27</sup>.

Dette svarer overens med FUSL § 1 stk. 3, der siger at der foreligger en fusion når et selskab overdrager sin formue som helhed til et andet selskab eller sammensmeltes med dette.

Bestemmelsen i FUSL § 1, stk. 3 forstås i overensstemmelse med artikel 2, litra a, i fusionsdirektivet, hvorefter der ved fusion forstås den transaktion, hvorved:

- *"et eller flere selskaber som følge af og samtidig med deres opløsning uden likvidation overfører deres samlede aktiver og passiver til et andet eksisterende selskab ved, at de tildeler deres selskabsdeltagere aktier eller anparter i det andet selskab og eventuelt en kontant udligningssum på højst 10 procent af disse værdipapirers pålydende værdi, eller, når der ikke eksisterer en pålydende værdi, deres bogførte værdi,*
- *to eller flere selskaber som følge af og samtidig med deres opløsning uden likvidation overfører deres samlede aktiver og passiver til et selskab, som de opretter ved at tildele deres selskabsdeltagere aktier eller anparter i det nye selskab og eventuelt en kontant udligningssum på højst 10 procent af disse værdipapirers pålydende værdi, eller, når der ikke eksisterer en pålydende værdi, deres bogførte værdi,*
- *et selskab som følge af og samtidig med sin opløsning uden likvidation overfører sine samlede aktiver og passiver til et selskab, som sidder inde med samtlige aktier eller anparter i dets kapital."*

Man skal dog her være opmærksom på at de danske regler adskiller sig i den relation fra direktivets artikel 2, litra a, idet der ikke i Danmark eksisterer nogen øverste grænse på 10 procent i relation til den kontante udligningssum jf. lov 313.2002 idet det er almindeligt antaget, at fusionsdirektivet er et minimums

---

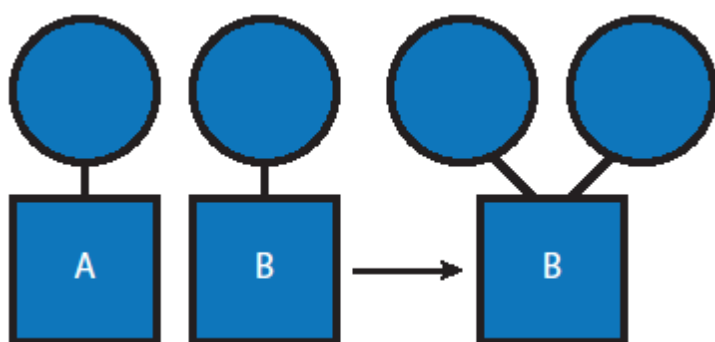
<sup>27</sup> Halling-Overgaard & Olesen, 2010, side 255

direktiv. Dette betyder at det ikke er i konflikt med direktivet, at de enkelte medlemslande stiller retssubjekterne bedre i forhold til direktivets udformning.

### Typer af fusion

Fusion kan ske på tre måder: vandret fusion, lodret fusion og omvendt lodret fusion. Ved vandret fusion forstås når man sammensmelter to eller flere selskaber til et nyt selskab. Ved lodret fusion forstås når et aktieselskab, anpartsselskab eller partnerskab opløses uden likvidation, men overdrager selskabets aktiver og forpligtigelser til et andet aktieselskab, anpartsselskab eller partnerskab, mod et vederlag til den eller de kapitalejere der var i det eller de ophørende selskab(er)<sup>28</sup>. Endvidere er der også den omvendte lodrette fusion, hvor der ved den lodrette fusion er et moderselskab, der overtager et datterselskab, er det ved den omvendte lodrette fusion et datterselskab der overtager moderselskabet. Se illustration nedenfor.

Figur 4: Uegentlig fusion



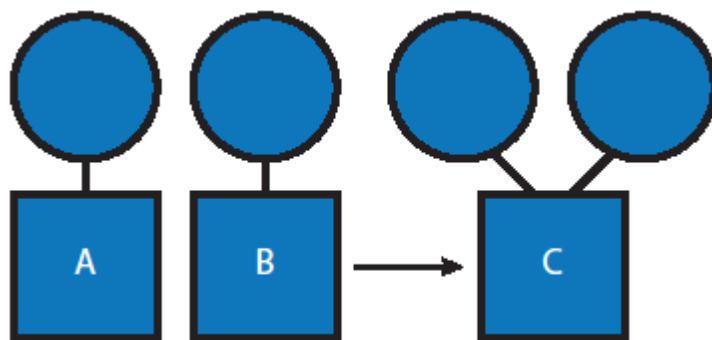
Figuren ovenover viser en fusion, hvor to selskaber fusionerer med selskab A som det indskydende selskab og med selskab B som det modtagende selskab. Selskaberne går fra at være to selvstændige selskaber, med hver deres ejerkreds, til at være en selvstændig juridisk enhed med dertil hørende ejerkreds.

<sup>28</sup> Werlauff, 2010, side 694



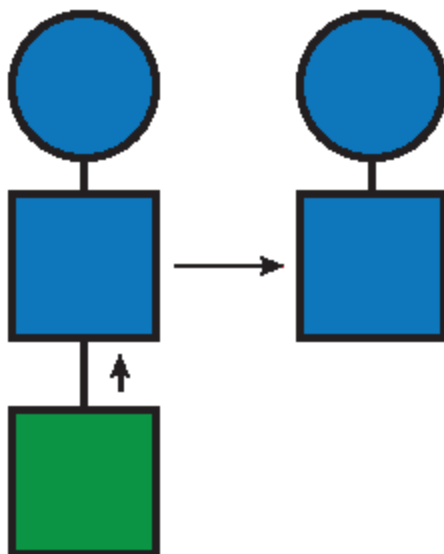
En fusion kan endvidere gennemføres ved at to indskydende selskaber sammensmeltes til et nyt selskab. Dette indebærer at de to selskabers aktiver og forpligtigelser overføres til et nystiftet selskab. En sådan fusion, hvor to selskaber sammensmeltes i et nyt selskab betegnes for en egentlig fusion.

Figur 5: Egentlig fusion

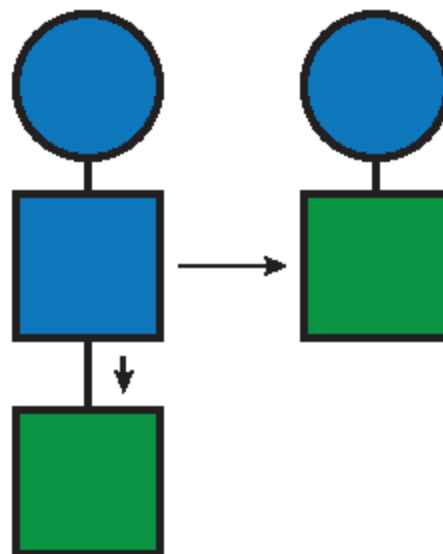


Figuren illustrerer en fusion, hvor selskab A og selskab B fusioneres til et nyt selskab, selskab C. Selskab A og selskab B er de indskydende selskaber og selskab C er det modtagende selskab.

Figur 6: Lodret fusion



Figur 7: Omvendt lodret fusion



Figuren illustrerer, hvorledes en lodret fusion henholdsvis omvendt lodret fusion

forløber. Ved den lodrette fusion er det datterselskabet, der er det indskydende selskab og moderselskabet, der er det modtagende selskab og dermed det fortsættende selskab. Ved den omvendte lodrette fusion er det moderselskabet, der er det indskydende selskab og datterselskabet, der er det modtagende selskab og dermed er det datterselskabet, der er det fortsættende selskab.

Grundene til at benytte sig af reglerne om en fusion kan være mange. Fusion kan benyttes i en koncern, der ønsker at samle aktiviteterne for at gøre strukturen mere overskueligt. Dette kan eksempelvis gøres ved at et koncernselskab fusionerer to datterselskaber, enten ved at benytte sig af en lodret fusion eller en omvendt lodret fusion som vist i figuren ovenover.

En anden grund til at benytte sig af fusion er muligheden for at fusionere med en konkurrent, i det tilfælde det ikke er muligt at overdrage selskabet til en yngre generation eller nær medarbejder og for at undgå at selskabet skal likvideres. Dette kan gøres enten ved, at konkurrenten er det modtagende selskab som vist i figur 4 eller, hvor de fusionerer og der i forbindelse med fusionen opstår et nyt selskab som vist i figur 5.

### Skattepligtig fusion

Når et selskab vælger at fusionere vil selskabet have mulighed for at vælge mellem to forskellige måder at gøre det på. En af dem kan være at vælge den skattepligtige fusion, hvor der sker en beskatning her og nu. Den anden metode er den skattefrie fusion, hvor skatten bliver udskudt. Dette forudsætter dog at de i FUSL kapitel 1 fastsatte betingelser bliver overholdt.

En skattepligtig fusion vil blive betragtet som værende et køb eller salg og det betyder at de ophørende eller afstående selskaber vil blive betragtet som opløst og dermed resultere i almindelig ophørsbeskatning jf. SEL § 5.

I det tilfælde det indskydende selskab har et underskud eller et fremførelsesberettiget tab vil det i fusions øjemed ikke kunne bruges hos det modtagende selskab. Hvis det derimod er det modtagende selskab der har et underskud eller et fremførelsesberettiget tab vil det som udgangspunkt stadig kunne anvendes på almindelige vilkår ved en fusion. Inden der gennemføres en skattepligtig fusion skal det overvejes om underskuddet eller tabet er på et niveau der gør, at det rent økonomisk kan betale sig at gennemføre en skattepligtig fusion.

En skattepligtig fusion har jf. SEL § 8 a, stk. 1 skattemæssig virkning fra det tidspunkt, hvor fusionen er endeligt vedtaget i de deltagende selskaber.

Jf. SEL § 8 a, stk. 2, 1. pkt. kan en skattepligtig fusion godt gennemføres med tilbagevirkende kraft, således at der er skattemæssig virkning fra skæringsdatoen for udarbejdelse af åbningsbalancen for det modtagende selskab. Dette forudsætter dog at denne dato er sammenfaldende med skæringsdatoen for det modtagende selskabs regnskabsår, samt at der, senest en måned efter den endelige vedtagelse af fusionen, skal være indsendt en genpart af de selskabsretlige dokumenter til skattemyndighederne jf. SEL § 8 a stk. 2.

Når der bliver foretaget en skattepligtig fusion vil der komme nogle konsekvenser for de deltagende parter. Eftersom en fusion anses, efter de almindelige beskatningsregler, som værende et køb eller salg af en virksomhed, vil det betyde at de ophørende eller afstående selskaber vil blive betragtet som opløst og dette vil resultere i en almindelig ophørsbeskatning af de indskydende selskabers aktiver og forpligtigelser til handelsværdien. For det modtagende selskab medfører gennemførelsen af en skattepligtig fusion at de erhvervede aktiver og forpligtigelsen anses for erhvervet til handelsværdien og denne værdi udgør dermed det modtagende selskabs anskaffelsessum.

Aktionærene vil blive afståelsesbeskattet af de aktier de måtte have i det indskydende selskab og en tilsvarende erhvervelse af aktier i det modtagende selskab. Grunden til dette er at de aktier de måtte have i de indskydende selskaber anses for afstået i stedet for erhvervelse af aktier i det modtagende selskab. Dette

betyder at selskabsdeltagerne beskattes som ved almindelig afståelse af en eventuel fortjeneste eller et eventuelt tab. Der skal gøres opmærksom på at moderselskabet ikke bliver beskattet ved fusion mellem datterselskaber, i henhold til ABL § 8 skal gevinst og tab ved afståelse af datterselskabsaktier ikke medregnes ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst

### Skattefri fusion

Før 18. april 2007 skulle der gennem SKAT ansøges om tilladelse til at gennemføre en skattefri fusion, men med vedtagelse af lov nr. 343 af 18. april 2007, der ophævede FUSL §§ 3 og 4, var der ikke længere nødvendigt at ansøge om tilladelse til at gennemføre en skattefri fusion. FUSL §§ 3 og 4 har tidligere medført, at der skulle søges om tilladelse fra SKAT til gennemførelse af en fusion.

Kravene for hvornår der skulle søges tilladelse hos SKAT er oplistet nedenfor:

- *Når et moderselskab ikke har, indenfor de sidste tre år, haft aktiemajoriteten af datterselskabet, hvormed moderselskabet ønsker at fusionere.*
- *I det tilfælde, hvor der indenfor et tidsrum på tre år forud for fusionsdatoen, har været foretaget transaktioner mellem selskabsdeltagerne, der er uden for normal samhandel.*
- *Hvis et af de deltagende selskaber i fusionen er blevet stiftet mindre end et år forud for fusionsdatoen.*
- *Når mere end 50 procent af aktiekapitalen eller mere end 50 procent af den samlede stemmевærdi har skiftet ejer indenfor det sidste år forud for fusionsdatoen.*

Dette betyder at efter denne lovs vedtagelse var det ikke længere nødvendigt at søge om tilladelse til at gennemføre en skattefri fusion. Dette kommer til udtryk i SKM2007.272.SKAT, hvor SKAT har afvist at behandle en ansøgning om tilladelse til skattefri fusion, idet der ikke længere er lovhjemmel til at tillade skattefri fusion for fusioner der har en fusionsdato den 1. januar 2007 eller senere. Der skal dog i den forbindelse gøres opmærksom på at der stadig er en række betingelser, der

skal være opfyldt for at man kan anvende fusionsskattelovens regler om skattefri fusion<sup>29</sup>.

Kapitel 1 i fusionsskatteloven omhandler de betingelser, der skal være til stede for at der kan foretages en fusion efter fusionsskatteloven og endvidere foreligger der i fusionsskattelovens kapitel 1 også en definition for en fusion, hvor reglerne for skattefri fusion ligeledes er placeret.

#### **Krav til selskaber**

I henhold til fusionsskattelovens kapitel 1 er det tilladt for aktie- og anpartsselskaber, samt selskaber efter selskabslovens § 1, stk. 1, nr. 2, hvori ingen af selskabsdeltagerne hæfter personligt for selskabets forpligtigelser, og hvor overskuddet fordeles i forhold til selskabsdeltagernes indskudte kapital, at gennemføre en skattefri fusion. Dog skal der jf. SEL § 3, stk. 1, nr. 19 ses bort fra investeringsselskaber, da de ikke kan fusionere efter fusionsskattelovens regler i kapitel 1.

I henhold til fusionsskattelovens § 7, stk. 1, 1. pkt. er det indskydende selskab skattepligtig indtil fusionsdatoen. Der vil ved en skattefri fusion ikke ske en ophørsbeskatning af det indskydende selskab som ellers vil ske ved en skattepligtig fusion. Dette begrundes med at skattesubjektet ikke bortfalder ved en skattefri fusion, men skattesubjektet overføres til det modtagende selskab. Med andre ord så sker der ikke en beskatning af den fortjeneste, der eventuelt er opstået i forbindelse med afståelsen af aktiverne og forpligtigelserne til det modtagende selskab, da reglerne om succession bliver anvendt jf. fusionsskattelovens § 8, stk. 1.

Fusionsskattelovens § 8 foreskriver, hvorledes det modtagende selskab skattemæssigt skal behandles ved en skattefri fusion. Aktiver og forpligtigelser skal opgøres som om de var anskaffet af det modtagende selskab på de tidspunkter, hvor det indskydende selskab har erhvervet dem og for samme

---

<sup>29</sup> Halling-Overgaard & Olesen, 2010, side 259

anskaffelsessummer som det indskydende selskab har erhvervet dem til. Dette udtrykker det generelle princip ved succession, da det modtagende selskab indtræder i det indskydende selskabs skattemæssige stilling.

Endvidere skal det indskydende selskabs eventuelle skattemæssige afskrivninger og nedskrivninger anses som værende foretaget af det modtagende selskab. Aktiver, der afskrives forholdsmæssigt i det indskydende selskab, kan også kun afskrives forholdsmæssigt i det modtagende selskab.

Aktiver og forpligtigelser der, af det indskydende selskab, er erhvervet med henblik på spekulation eller som led i næring vil, ved opgørelse af den skattepligtige indkomst for det modtagende selskab, ligeledes blive behandlet som om de var erhvervet med henblik på spekulation henholdsvis som led i næring af det modtagende selskab jf. FUSL § 8 stk. 2. Selvom det indskydende har erhvervet sig et aktiv eller en forpligtigelse, hvor det ikke er erhvervet i spekulationshensigt eller som led i næring, er det ikke til hinder for at det ved opgørelse af det modtagende selskabs skattepligtige indkomst anses for erhvervet i spekulationshensigt eller som led i næring.

Da vi afgrænser os til kun at behandle med danske selskaber, vil vi ikke komme ind på fusion med udenlandske selskaber. Vi vil blot nævne at udenlandske selskaber ikke er omfattet af de i fusionsskattelovens kapitel 1 oplyste regler, men er derimod omfattet af fusionsskattelovens § 15.

#### **Krav til vederlæggelse**

Når der sker en fusion vil der være en form for vederlæggelse til aktionærene i det ophørende selskab. Ofte vil denne vederlæggelse ske i form af aktier i det nye eller det fortsættende selskab, eller som kontantvederlæggelse. Det var indtil 1. juli 2002 ikke muligt at vederlægge mere end 10 procent af vederlaget i kontanter,

med de nuværende regler er det muligt at, der kan forekomme en ubegrænset kontantvederlæggelse i forbindelse med gennemførelse af en skattefri fusion<sup>30</sup>.

Jf. FUSL § 2 stk. 1 er det en betingelse til fusionen, at aktionærerne i det indskydende selskab skal vederlægges med minimum en aktie, samt eventuel kontant udligningssum i det modtagende selskab for at kunne benytte sig af reglerne i fusionsskatteloven.

I det tilfælde hvor det modtagende selskab besidder aktier i det indskydende selskab inden fusionen, vil reglerne i FUSL § 2, stk. 1 jf. FUSL § 2, stk. 2 ikke finde anvendelse på denne andel af aktierne.

Dette betyder at ved en vandret fusion, skal der ikke vederlægges aktier i det modtagende selskab for den del af aktierne som det modtagende selskab har ejet.

Ved en lodret fusion, hvor moderselskabet fusionerer med datterselskabet, og hvor moderselskabet er det modtagende selskab, annulleres aktierne i datterselskabet, da samtlige aktiver og forpligtigelser overdrages til moderselskabet og værdien er dermed uændret. Ved en omvendt lodret fusion overgår moderselskabets aktier i datterselskabet til aktionærerne i det ophørende moderselskab.

Ved lodrette fusioner, hvor datterselskabet fusioneres ind i moderselskabet, er det dog ikke et krav, at der udstedes nye aktier. Ved den omvendte situation, omvendt lodret fusion, skal der i princippet udstedes nye aktier, men der har dog været afgørelser, hvor det er tilladt, at der ikke er udstedt nye aktier. I SKM2009.58.SR bekræftede skatterådet, at egne anparter som fusionsvederlag opfylder betingelserne i FUSL § 2, således at en fusion mellem A ApS og Anpartsselskabet B er en skattefri fusion omfattet af fusionsskattelovens bestemmelser.

---

<sup>30</sup> Halling-Overgaard & Olesen, 2010, side 260

I SKM2007.555.SR havde forespørgeren anmodet om et bindende svar om, hvorvidt anvendelse af egne aktier som vederlag i en omvendt fusion ville udløse skattepligt. Skatterådet svarede afkræftende på dette spørgsmål.

I henhold til FUSL § 9, stk. 1 anses aktier i det indskydende selskab for værende afhændet af selskabsdeltageren til tredjemand, i det omfang de vederlægges med andet end aktier i det modtagende selskab, og dette sker til kursen på den i FUSL § 5 nævnte fusionsdato. Hvis der er opstået en fortjeneste eller et tab i denne forbindelse skal de i henhold til FUSL § 9, stk. 2 behandles efter aktieavancebeskatningsloven. I det tilfælde hvor selskabsdeltageren besidder flere aktier i det indskydende selskab end dem der anses for indløst og de er erhvervet på forskellige tidspunkter vil de først anskaffede aktier anses som værende afhændet først. Besidder aktionæren aktier med forskellige rettigheder, eller besidder aktier anskaffet som led i næring, vil disse blive anset som værende indløst efter forholdet mellem aktiernes kursværdi på fusionsdatoen som nævnt i FUSL § 5 jf. FUSL § 9, stk. 3. Dette betyder, at selvom det er en skattefri fusion vil en del af vederlæggelsen, hvis der vederlægges kontanter, blive skattepligtig.

Jf. FUSL § 2, stk. 1 kan sammensætningen af vederlaget for den skattefrie fusion ske frit, der er dog en begrænsning i relation til kontantvederlæggelse, idet der skal udstedes mindst en aktie eller mindst en anpart i det modtagende selskab, til mindst en af ejerne i det indskydende selskab. Denne bestemmelse er dog ikke gældende for den del af aktier eller anparter i det indskydende selskab, der ejes af det modtagende selskab i henhold til FUSL § 2, stk. 2.

### Fusionsdatoen

Fastlæggelse af fusionsdatoen forefindes i FUSL § 5, stk. 1. I henhold til FUSL § 5 stk. 1 er fusionsdatoen i skattemæssig henseende datoen for den i forbindelse med fusionen udarbejdede åbningsstatus for det modtagende selskab. I det tilfælde, hvor der stiftes et nyt selskab i forbindelse med fusionen, er det det modtagende selskabs åbningsstatus, der er fusionsdatoen. I det tilfælde hvor det modtagende



selskab forud for fusionen allerede eksisterer, skal fusionsdatoen være sammenfaldende med åbningsdatoen for det modtagende selskabs regnskabsår<sup>31</sup>.

Hvis der i fusionen indgår et skuffeselskab kan første regnskabsperiode løbe fra stiftelsen, når regnskabsperioden slutter 12 måneder efter fusionsdatoen og perioden ikke overstiger 18 måneder. Her kræves det ikke, at de fusionerede selskaber har samme skattemæssige fusionsdato, jf. FUSL § 5 stk. 2.

Der er i FUSL § 5 stk. 3 en væsentlig undtagelse til udgangspunktet i FUSL § 5, stk. 1. Jf. FUSL § 5, stk. 1 er det et krav, at fusionsdatoen skal være sammenfaldende med skæringsdatoen for det modtagende selskabs regnskabsår. FUSL § 5, stk. 3 omhandler de situationer, hvor der i forbindelse med en fusion er ophørt eller etableret en koncernforbindelse.

Det vil sige at de fusionerede selskaber godt kan have forskellige skattemæssige fusionsdatoer. Såfremt indkomsten i et af de i fusionen deltagende selskaber opgøres efter reglerne i SEL § 31, stk. 3, anvendes tidspunktet for ophøret henholdsvis etableringen af koncernforbindelsen uanset stk. 1 som skattemæssig fusionsdato for selskabet.

Det er ensbetydende med at de, i fusionen, deltagende selskaber godt kan have forskellige fusionsdatoer og i det tilfælde et selskab skifter koncernforhold, så skal der for det pågældende selskab laves en indkomstopgørelse for perioden fra udløbet af seneste indkomstår og frem til fusionsdatoen. Fusionsdatoen for dette selskab anses som værende datoen for koncernskiftet.

I henhold til SKM2010.624.SR, der er en korrektion af tidligere bindende svar, udtaler Skatterådet, at fusionsdatoen, når et helt uafhængig ikke-koncernselskab fusioneres ind i en koncern, er vedtagelsesdatoen i henhold til FUSL § 5, stk. 3 jf. SEL § 31, stk. 3. Dette vil sige at et uafhængig ikke-koncernselskab ikke kan fusioneres ind i en koncern med tilbagevirkende kraft.

---

<sup>31</sup> Halling-Overgaard, 2010, side 267

### Skattemæssig virkning

Det indskydende selskabs skattepligt opretholdes frem til fusionsdatoen jf. FUSL § 7, stk. 1, 1. pkt. Desuden fastsættes indkomsten for det indskydende selskab for perioden uden hensyntagen til, at periodens længde ikke er et helt indkomstår. Der må dog højst i perioden afskrives forholdsmæssigt på de afskrivningsberettigede aktiver i henhold til FUSL § 7, stk. 1, 2. pkt. Det modtagende selskab har ansvaret for at indgive selvangivelse for det indskydende selskab. Det modtagende selskab hæfter ligeledes for eventuelle skattekrav og ethvert bødeansvar, der kunne rettes mod det indskydende selskab jf. FUSL § 7, stk. 2. Der sker dog ikke afståelsesbeskatning af fortjenesten af aktiver og forpligtigelser til det modtagende selskab, idet en skattefri fusion sker med succession.

Da det indskydende selskab ikke beskattes i forbindelse med fusionen, overgår den latente skattepligt på de overdragende aktiver og forpligtigelser til det modtagende selskab. Rent selskabsretligt sker der ved fusionen en universalsuccession, der betyder at det modtagende selskab indtræder i det indskydende selskabs rettigheder og forpligtigelser i skattemæssige henseender. Der er dog flere undtagelser og justeringer af denne universalsuccession. I FUSL § 8 er der en række bestemmelser, der regulerer konsekvenserne for det modtagende selskab, hvis successionsprincippet finder anvendelse.

Jf. FUSL § 8, stk. 1 behandles de aktiver og forpligtigelser, der overdrages fra det indskydende selskab til det modtagende selskab, i det modtagende selskab som om de var erhvervet på samme tid og til samme kostpris som det er tilfælde for det indskydende selskab. Hvis det indskydende selskab har foretaget afskrivninger eller nedskrivninger, anses det som værende foretaget i det modtagende selskab. Delvis afskrivningsberettigede aktiver fortsætter med at være delvis afskrivningsberettigede. Ubenyttede investeringsfondshenlæggelser og dertil hørende indeståender i det indskydende selskab anses ligeledes som værende foretaget af det modtagende selskab.

Aktiver og forpligtigelser, der er erhvervet af det indskydende selskab i spekulationshensigt eller som led i næring skal, ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst for det modtagende selskab, behandles som var de erhvervet med samme hensigt af det modtagende selskab. I det tilfælde det indskydende selskab har anvendt lagerprincippet og medregnet urealistiske tab og gevinster ved opgørelsen af den skattepligtige indkomst, så skal de af det modtagende selskab behandles på samme vis jf. FUSL § 8, stk. 3. Ved opgørelse af tab på værdipapirer skal udbytte, der er modtaget af det indskydende selskab, anses for modtaget af det modtagende selskab jf. FUSL § 8, stk. 4. De aktiver og forpligtigelser som det modtagende selskab ikke har erhvervet fra det indskydende selskab, det vil sige selskabets egne aktiver og forpligtigelser fra før fusionen, bliver ikke berørt af fusionen, såfremt selskabet kan dokumentere, hvilke aktiver og forpligtigelser der henholdsvis vedrører fusionen og ikke vedrører fusionen. Denne dokumentation skal kunne identificeres særskilt i både årsrapporten og ved skatteopgørelsen i det modtagende selskab.

I henhold til FUSL § 8, stk. 6, 1. pkt. er det ikke muligt at fradrage underskud fra tidligere år i et af selskaberne i det modtagende selskabs indkomstopgørelse. Dog kan underskuddet i det tilfælde, at underskuddet er opstået mellem sambeskattede selskaber, mens selskaberne stadig er sambeskattet bringes til fradrag jf. FUSL § 8, stk. 6, 2. pkt.

## Aktieombytning

Definitionen på en aktieombytning er,

*”ved en ombytning af aktier forstås den transaktion, hvorved et selskab erhverver en andel i et andet selskabs aktiekapital med den virkning, at det opnår flertallet af stemmerne i dette selskab eller, hvis det allerede har et sådant flertalt, erhverver en yderligere andel ved til gengæld for værdipapirer tilhørende aktionærerne i det andet selskab at tildele dem aktier eller anparter i det første selskab og eventuelt en kontant udligningssum”<sup>32</sup>.*

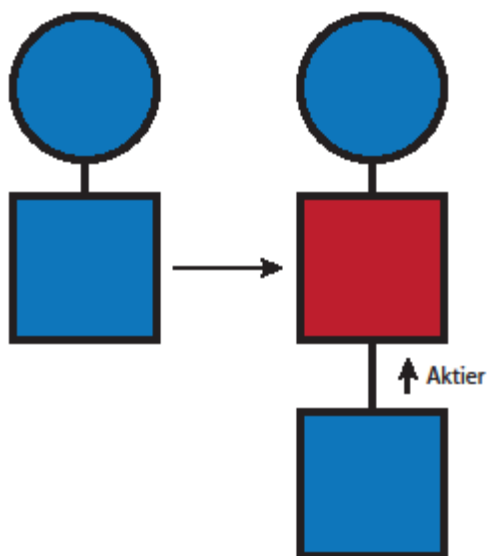
En aktieombytning kan gennemføres skattefrit eller skattepligtigt. Ved den skattefrie aktieombytning kan der enten søges tilladelse ved SKAT, eller benytte de objektive regler som blev indført i 2007, hvor der laves en omstrukturering uden forudgående tilladelse fra SKAT. I nedenstående figur er en aktieombytning illustreret<sup>33</sup>.

---

<sup>32</sup>ABL § 36, stk. 2

<sup>33</sup> Lov nr. 343 af 18/04/2007

Figur 8: Aktieombytning



Der kan være mange grunde til at en virksomhed benytter reglerne omkring aktieombytning. Aktieombytninger bliver flittigt benyttet til at skabe holdingkonstruktioner, hvor der i ovenstående figur indskydes et selskab mellem driftsselskabet og ejerne. Dette kan gøres som led af et generationsskifte eller i det tilfælde ejeren af et selskab ønsker at lave en risikoafgrænsning, idet der skattefrit kan overføres udbytte fra det oprindelige driftsselskab til holdingselskabet og derved minimere tabet i tilfælde af betalingsstandsning eller konkurs. Det er også muligt for holdingselskabet at frasælge datterselskabsaktier skattefrit jf. ABL § 8. Hvorvidt der skal laves en aktieombytning med eller uden tilladelse må være vurdering i hvert enkelt tilfælde, idet der er fordele og ulemper ved begge modeller.

#### Skattepligtig aktieombytning

Ved en skattepligtig aktieombytning sker der beskatning jf. aktieavancebeskatningslovens generelle regler om afståelse af aktier, og det bliver behandlet som et almindeligt salg af aktier, selvom aktierne i det indskydende selskab sælges til det modtagende selskab, og aktionærerne køber aktier i det indskydende selskab.

I tilfælde af at der sker en skattepligtig aktieombytning, vil aktionærerne modtage vederlag i form af anparter eller aktier i det modtagende selskab. Skattemæssigt vil der blive opgjort en avance på baggrund af salget af aktierne i det indskydende selskab og størrelsen af vederlæggelsen i det modtagende selskab. Denne avance bliver beskattet jf. ABL § 12 for personer og ABL §§ 8 og 9 for selskaber<sup>34</sup>. Dog er der i PBL § 15 a indført en mulighed for at personer som i forbindelse med afståelse af deres erhvervmæssige virksomhed med fortjeneste, kan indskyde fortjenesten på en pensionsordning jf. de gældende regler i PBL § 15 a, stk. 2-6. I henhold til PBL § 15 a, stk. 6, kan der maksimalt indbetales kr. 2.507.900 (2010 niveau) til de i PBL § 15 a, stk. 5 nævnte pensionsordninger.

Ved gennemførelse af en aktieombytning opstår der en koncern jf. reglerne i SEL § 31 c, idet det må formodes at det modtagende selskab i forbindelse med aktieombytningen opnår flertallet af stemmerne i det indskydende selskab. I den forbindelse opstår der en sambeskatning mellem det modtagende og det indskydende selskab<sup>35</sup>.

#### Skattemæssige konsekvenser

Udover afståelsesbeskatning er der ingen skattemæssige konsekvenser for det indskydende selskab i forbindelse med aktieombytningen. Selskabet modtager hverken aktier eller erhverver aktier i forbindelse med transaktionen

For det modtagende selskab anses aktierne i det indskydende selskab for anskaffet på tidspunktet for ombytningstidspunktet og til handelsværdi. Da der opstår et koncernforhold mellem de to selskaber medfører aktieombytningen, at der ikke skal ske beskatning af udbytte fra datterselskabet(indskydende), idet reglerne for datterselskabsaktier<sup>36</sup> eller koncernselskabsaktier<sup>37</sup> træder i kraft.

---

<sup>34</sup>Aktieavancebeskatningslovens §§ 8, 9 og 12

<sup>35</sup>Jf. SEL § 31, stk.1

<sup>36</sup>Jf. ABL §4 a

For aktionærerne vil der ske en beskatning af aktieavancen. For personer skal beskatningen ske i henhold til ABL § 12, og selskaber er omfattet af ABL § 8, hvis selskabet ejer over 10 procent af det erhvervende selskab. Ved en ejerandel på under 10 procent benyttes ABL § 9.

### Skattefri aktieombytning

Lovgrundlaget for skattefrie aktieombytninger bygger på fusionsdirektivet 90/434/EØF ændret til 2005/19/EF af 17. februar 2005. Direktivets bestemmelser er inkorporeret i dansk lov med fusionskatteloven og aktiebeskatningslovens regler vedr. aktieombytning<sup>38</sup>. I 2007 blev det muligt ved lov nr. 343 af 18. april 2007, at gennemføre en aktieombytning uden tilladelse, hvis betingelserne oplistet i ABL § 36, stk.6<sup>39</sup> er opfyldte.

### Grundlæggende betingelser for skattefri aktieombytning

Betingelserne for at kunne foretage en skattefri aktieombytning er oplistet i ABL § 36. Frem til lov nr. 343 af 18. april 2007 var det kun muligt at foretage en aktieombytning med forudgående tilladelse fra SKAT. Med loven blev det muligt at foretage aktieombytning uden tilladelse fra SKAT. Ved en skattefri aktieombytning uden tilladelse er der en række objektive krav, der skal være opfyldt.

Både det indskydende og det modtagende selskab skal være et selskab, som er indeholdt i artikel 3 i fusionsdirektivet 90/434/EØF, eller svare til et dansk aktie- eller anpartsselskab, der er hjemmehørende i EU<sup>40</sup>. Hvis det modtagende eller

---

<sup>37</sup>Jf. ABL §4 b

<sup>38</sup>Halling-Overgaard & Olesen, 2010, side 186

<sup>39</sup>Tidligere ABL § 36 a

<sup>40</sup> ABL § 36, stk. 1

indskydende selskab anses for en transparent enhed, kan reglerne om skattefri aktieombytning ikke finde sted<sup>41</sup>.

### *Flertallet af stemmerne*

Det modtagende selskab skal opnå flertallet af stemmerne i det indskydende selskab jf. ABL § 36, stk. 2<sup>42</sup>. Der skal selskabsretligt opnås et simpelt flertal på baggrund af det indskydende selskabs kapital, og der skal tages højde for en eventuel klasseopdeling, eventuel stemmedifferentiering af aktierne mv. Hvis selskabet ejer egne kapitalandele kan de ikke blive benyttet i fastsættelsen af, om det modtagende selskab har opnået flertal i det indskydende selskab, idet de selskabsretligt ikke må udnytte deres stemmerettigheder<sup>43</sup>. I TfS1998.678 var der opnået et flertal af stemmerne på grund af råderet over andres stemmer, men det var ikke muligt at opnå tilladelse til en skattepligtig aktieombytning<sup>44</sup>. I sagen var aktionæren i besiddelse af 23,1 procent af aktiekapitalen, men havde råderet over 51,8 procent af aktiekapitalen gennem en uigenkaldelig fuldmagt, men ligningsrådet gav afslag på tilladelsen til aktieombytningen.

I SKM2001.303.TSS blev der givet tilladelse til skattefri aktieombytning, selvom det modtagende selskab ikke formelt var i besiddelse af stemmeflertallet, men havde dog flertallet af de stemmerettigheder, der reelt kunne udøves. De resterende stemmerettigheder tilhørte driftsselskabet selv, idet de var knyttet til selskabets beholdning af egne aktier. Ved ombytningen ville holdingselskabet få 90 procent af kapitalen, men alene 47,4 procent af stemmerne, idet aktiekapitalen var opdelt i stemmestærke A-aktier (ejet af driftsselskabet) og stemmesvage B-aktier (ejet af holdingselskabet). I denne specielle situation gav SKAT tilladelse til skattefri aktieombytning, idet de vurderede at holdingselskabet ville opnå flertallet

---

<sup>41</sup> ABL § 36, stk.1

<sup>42</sup> ABL § 36, stk.2

<sup>43</sup> SL § 85

<sup>44</sup>TfS 1998.678



af stemmerne, der kunne udnyttes selvom de ikke reelt besad flertallet af stemmerne<sup>45</sup>.

Majoritetskravet anses endvidere for opfyldt, selv om aktieombytningen umiddelbart efterfølges af en kapitalforhøjelse, hvor tredjemand indskyder kapital i det indskydende selskab, med den konsekvens at majoriteten opgives, jf. SKM2008.182.SR og ligeledes SKM2009.646.SR. Disse afgørelser vedrører reglerne omkring skattefri aktieombytning uden tilladelse, men idet det er en grundlæggende betingelse for at gennemføre en skattefri aktieombytning, at det indskydende selskab gennem aktieombytningen erhverver stemmeflertallet i det indskydende selskab, anses det også for gældende ved aktieombytning med tilladelse<sup>46</sup>.

### **Vederlaget**

Aktionærerne skal som vederlag for aktier i det indskydende selskab have aktier i det modtagende selskab og eventuelt en kontant udligningssum. Vederlaget skal svare til handelsværdien af de ombyttede aktier.

Den del af vederlaget som er kapitalandele omfattet af ABL § 1, som i forbindelse med en aktieombytning bliver erhvervet i det modtagende selskab medfører succession, hvilket betyder at de anses for anskaffet på samme tid og sted, som de aktier der er afstået.

En eventuelt kontant vederlæggelse beskattes jævnfør de gældende regler om beskatning af aktieavance i aktieavancebeskatningsloven. Selskaber med en ejerandel på over 10 procent, kan afstå aktierne skattefrit jf. ABL § 8, selskaber med en ejerandel på under 10 procent bliver skattepligtig af de afståede aktier jf. ABL § 9, og personer bliver beskattet jf. ABL § 12.

---

<sup>45</sup><http://skat.dk/SKAT.aspx?oId=104629&chk=203612>

<sup>46</sup><http://skat.dk/SKAT.aspx?oId=104629&chk=203612>

Endnu ikke eksisterende aktier kan godt indgå i en aktieombytning. Dette kan for eksempel være relevant, hvis en person ønsker at omdanne sin personligt ejet virksomhed til et selskab og derefter ønsker at gennemføre en skattefri ombytning af de aktier, der vil blive udstedt i forbindelse med omdannelsen. I sådan en tilfælde vil det være hensigtsmæssigt, at aktionæren kan søge om tilladelse til skattefri aktieombytning allerede inden virksomhedsomdannelsen gennemføres, idet der muligvis kan være tale om indbyrdes afhængige transaktioner, således at virksomhedsomdannelsen ikke ønskes gennemført, såfremt der ikke efterfølgende kan gennemføres en skattefri aktieombytning<sup>47</sup>.

Jf. Hans Markus Kofoed dommen, kan efterfølgende udbytte, deklareret umiddelbart efter en aktieombytning uden en retlig forpligtende aftale herom, ikke anses for en kontant udligningssum i forbindelse med transaktionen.

### *Negativ egenkapital*

Idet at skattefri aktieombytning bygger på successionsprincippet, vil der i tilfælde af en negativ egenkapital i det modtagende selskab ikke kun foretages en skattefri aktieombytning. De indskudte kapitalandele vil i princippet være værdiløse og handelsværdien vil derfor være nul eller derunder. Det er dog værdien på ombytningstidspunktet, der er gældende og en skattefri aktieombytning kan gennemføres, selvom det modtagende selskab efterfølgende får en negativ egenkapital<sup>48</sup>.

### *Frister i forbindelse med transaktionen*

Ifølge ABL § 36, stk. 4, skal aktieombytningen være gennemført indenfor en periode på seks måneder regnet fra første ombytningsdag. I ABL § 36, stk. 2, pkt., er der dog givet en dispensationsmulighed til denne grænse, hvilket giver SKAT mulighed for at forlænge fristen. I SKM2005.272.TSS gav skatmyndighederne dog afslag på dette. Sagen drejede sig om dansk selskab, der ønskede at gennemføre en

---

<sup>47</sup><http://skat.dk/SKAT.aspx?oId=142067&vId=203612&i=591#i142067>

<sup>48</sup><http://skat.dk/SKAT.aspx?oId=142067&vId=203612&i=591#i142067>

skattefri aktieombytning med koncernens udenlandske topmoderselskab. Vederlaget der bestod af 70 procent kontantvederlag, der skulle falde straks, mens de sidste 30 procent af vederlaget skulle være aktier i det modtagende selskab. Dertil skulle aktionærerne i det indskydende selskab vederlægges med et overskudsafhængigt beløb, som skulle beregnes på baggrund af overskuddet i 2004/2005 og 2006/2007. SKAT vurderede i denne sag, at transaktionen, som varede knap tre år, falder udenfor, hvad der var tænkt i forbindelse med bestemmelsen om dispensationen.

Overskrides fristen og er der ikke givet dispensation anses aktieombytningen for skattepligtig<sup>49</sup>. Skattefri aktieombytning kan ikke foretages med tilbagevirkende kraft jf. ABL § 36, stk. 4, 3. pkt., men en aktieombytning kan godt ved en efterfølgende ansøgning opnå status som skattefri aktieombytning.

En skattefri aktieombytning med tilladelse skal ikke efterfølgende anmeldes til skattemyndighederne, men de selskabsmæssige ændringer og anmeldelsesfrister i forbindelse med aktieombytning skal følge de gældende regler i selskabsloven.

### Skattefri aktieombytning med tilladelse

De ovenstående objektive betingelser skal være opfyldt for at kunne gennemføre en omstrukturering skattefrit. For at kunne gøre det med tilladelse fra SKAT, skal de efterfølgende subjektive betingelser være opfyldt. Ofte vil der i forbindelse med en tilladelse, blive stillet krav om at eventuelle efterfølgende ændringer, samt de eventuelle krav der bliver stillet af SKAT til ansøgningen skal anmeldes til skattemyndighederne. I tilfælde af et afslag på en ansøgning eller at ansøgeren er utilfreds med evt. særlige vilkår, kan man anke til landsskatteretten jf. skatteforvaltningslovens § 11, stk. 1, nr. 1<sup>50</sup>.

---

<sup>49</sup>Halling-Overgaard & Olesen, 2010, side 207

<sup>50</sup>Halling-Overgaard & Olesen, 2010, side 209

Reglerne vedrørende aktieombytning med tilladelse er baseret ud fra en tankegang om, at der ikke sker beskatning på ombytningstidspunktet, men først når selskabet bliver likvideret. Formålet skal være forretningsmæssigt begrundet, og for at sikre at skattemyndighederne i ansøgningsprocessen har de nødvendige oplysninger, stilles der krav om konkretisering i relation med den forretningsmæssige begrundelse for at den forretningsmæssige begrundelse anses for opfyldt som forudsat i fusionsdirektivets artikel 15<sup>51</sup>. Leur-bloem dommen fastlagde, at skattemyndighederne skal vurdere hver enkelt sag, samt at adgangen til skattefri omstrukturering er et retskrav medmindre at hovedformålet er skatteunddragelse eller undgåelse. Endvidere kan skattemyndighederne ikke blot anvende en række generelle kriterier, og kan ikke nægte tilladelse i det tilfælde, hvor det er muligt at fastsætte vilkår for omstruktureringen, hvorefter den ikke har til hovedformål at være i forbindelse med skatteunddragelse eller skatteundgåelse<sup>52</sup>.

Ansøgningen om tilladelse til en skattefri aktieombytning, skal være præcis og omhyggeligt formuleret med hensyn til omstruktureringens formål, idet der ellers kan blive givet et afslag. I SKM2005.167.ØLD fik ansøgeren afslag på tilladelse til skattefri aktieombytning, idet der ikke fandtes godtgjort, at aktieombytningen ville blive foretaget ud fra forsvarlige økonomiske betragtninger. Ansøgningen var i dette tilfælde uden dokumentation eller uddybninger til formålet med omstruktureringen, andet end at formålet var, minimering af driftsrisiko, forberedelse af generationsskifte mv.

I SKM2006.345.LSR fik ansøgeren først afslag ved det regionale skattemyndigheder, men ansøgeren uddybede under sagens behandling formålet med omstruktureringen, hvilket medførte at han fik medhold og tilladelse til skattefri aktieombytning i landsskatteretten.

---

<sup>51</sup>Halling-Overgaard & Olesen, 2010, side 211

<sup>52</sup> Se tidligere afsnit omhandlende Leur-Bloem dommen

## Subjektive forhold

Omstrukturering indenfor koncerner er en disposition, som anses for forretningsmæssigt begrundet, medmindre at der er begrundet mistanke om skatteundgåelse og skatteunddragelse. Omstruktureringer er nævnt direkte i fusionsdirektivets artikel 15, stk. 1, litra a som et eksempel på en forsvarlig økonomisk betragtning

Generationsskifte vil som oftest blive betragtet som forretningsmæssigt begrundet, hvis det er begrundet i et ønske med henblik på virksomhedens fremtidige videreførelse. Oftest vil aktieombytningen være et led i gennemførelsen af en allerede begyndt omstruktureringsproces, og i SKM2003.118.TSS ønskede ansøgeren at benytte aktieombytningen som led i en generationsskifte proces, ved først at gennemføre aktieombytning og derefter en spaltning for at lette et senere generationsskifte. Skattemyndigheder gav tilladelse til dette.

Ansøgningen skal være begrundet, og det er ikke nok blot at skrive at der ønskes at gennemføre et generationsskifte. Der skal være en redegørelse for, hvordan generationsskiftet tænkes udført og herunder, hvorfor det er nødvendigt med en skattefri aktieombytning.

Hæftelsesbegrænsning er ofte et udpræget motiv til at ansøge om tilladelse til gennemførelse af skattefri aktieombytning. Dette kan dog kun bruges som argumentation for at få tilladelse, og ikke alene bruges som begrundelse for en skattefri omstrukturering<sup>53</sup>.

---

<sup>53</sup>Halling-Overgaard & Olesen, 2010, side 216

### Skattefri aktieombytning uden tilladelse.

Ved lov nr. 343 af 18. april 2007 blev der i aktieavancebeskatningsloven indsat en mulighed for at lave en skattefri aktieombytning uden forudgående tilladelse fra SKAT. En aktieombytning uden tilladelse skal opfylde de ovenstående nævnte grundlæggende betingelser, samt en række yderligere krav.

### Objektive betingelser for skattefri aktieombytning uden tilladelse

Det er en betingelse, at det indskydende selskab ikke afstår aktier i det modtagende selskab i en periode på tre år efter ombytningstidspunktet<sup>54</sup>. Denne betingelse er indsat for at undgå skatteundgåelse eller skatteunddragelse. Manglende overholdelse af dette vil medføre at transaktionen bliver skattepligtig, og at aktionæren i det indskydende selskab skal beskattes efter de gældende regler i ABL.

I regelsættet er dog indsat en bestemmelse som fastslår, at aktierne i det indskydende selskab kan afstås i forbindelse med en skattefri omstrukturering i det enten indskydende eller modtagende selskab. Det er dog et krav, at der ved omstruktureringen kun sker vederlæggelse i aktier<sup>55</sup>. Restløbetiden på det oprindelige ejertidskrav vil blive videreført og finde anvendelse på selskabsdeltagerne i den efterfølgende omstrukturering.

Vederlaget for de ombyttede aktier skal jf. ABL § 36, stk. 1, erlægges i form af ejerandele i det modtagende selskab, samt en eventuel udligningssum som skal svare til handelsværdien af ombyttede aktier.

---

<sup>54</sup>ABL § 36, stk. 6

<sup>55</sup>ABL § 36, stk. 6, 4. pkt.

Det modtagende selskab skal senest i forbindelse med selvangivelsen i det indkomstår, hvor aktieombytningen er gennemført, give skattemyndighederne oplysning om, at man har deltaget i en aktieombytning efter det objektive regelsæt<sup>56</sup>. Endvidere gælder det at, hvis man har afhændet aktierne indenfor ejertidskravet på tre år, at man senest en måned efter afhændelse giver skattemyndighederne besked<sup>57</sup>.

---

<sup>56</sup>ABL § 36, stk. 7

<sup>57</sup> ABL § 36, stk. 7, 2. pkt.

## Spaltning

Definitionen på en spaltning er opstillet i FUSL § 15 a, stk. 2 som:

*”Ved spaltning forstås den transaktion, hvorved et selskab overfører en del eller samtlige af sine aktiver og passiver til et eller flere eksisterende eller nye selskaber ved i samme forhold som hidtil at tildele sine selskabsdeltagere aktier eller anparter og eventuelt en kontant udligningssum”<sup>58</sup>.*

Ved gennemførelse af en spaltning sker der en opdeling af selskabets eksisterende aktiviteter, og en eller flere af de opdeltede aktiviteter overgår til andre selskaber. Til gengæld modtager aktionærerne i det oprindelige selskab vederlag enten i form af anparter eller aktier i det nye selskab eller kontanter. Der er mulighed for at gennemføre en spaltning skattefrit eller skattepligtigt<sup>59</sup>. Ved den skattefrie spaltning er det endvidere muligt, at gennemføre den med eller uden tilladelse fra SKAT.

I forbindelse med skattefri spaltning findes der overordnet set to former for spaltning. Der findes uegentlig spaltning, hvor der sker en opdeling af det indskydende selskabs aktiviteter, men selskabet fortsætter med at eksistere. Det modtagende selskab erhverver en gren af aktiviteter fra det indskydende selskab. Ved en egentlig spaltning sker der en opløsning af det spaltede selskab, med overdragelse af samtlige aktiviteter til de modtagende selskaber.

Reglerne omhandlende spaltning findes i FUSL §§ 15 a og b. I FUSL § 15 a oplystes betingelserne for spaltning, og i FUSL § 15 b beskrives virkningerne af en spaltning. Begge bestemmelser blev implementeret i forbindelse med fusionsskattedirektivet, som blev effektueret i Danmark ved lov 1992.219.

---

<sup>58</sup>FUSL § 15 a, stk. 2

<sup>59</sup>Halling-Overgaard & Olesen, 2010, side 385



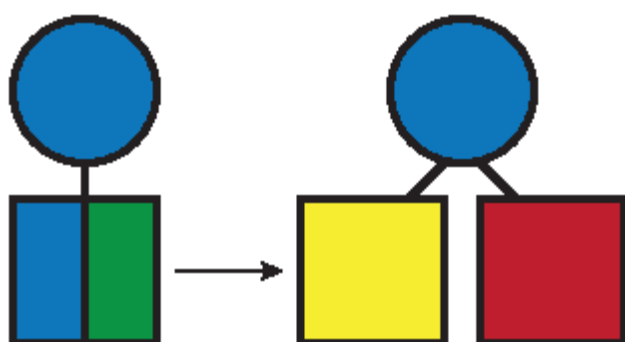
Spaltning som omstrukturingsværktøj kan eksempelvis bruges til at forberede et salg af en del af virksomheden. Der kan spaltes en gren af virksomheden over i et nyt selskab, hvor der så kan benyttes en af de andre omstrukturings modeller til at sælge selskabet. Spaltning kan også anvendes som led i risikosikring, optimering, opdeling af virksomheden, eller som et led af et generationsskifte.

Hvorvidt der skal benyttes enten skattepligtig eller skattefri spaltning med eller uden tilladelse er op til den enkelte situation, idet der både er fordele og ulemper ved de enkelte muligheder.

### Egentlig spaltning

Ved en egentlig spaltning overfører det indskydende selskab samtlige aktiver og forpligtelser til to eller flere eksisterende eller nystiftede selskaber<sup>60</sup>. Begrebet ophørsspaltning bliver også benyttet i forbindelse med egentlig spaltning, idet det indskydende selskab ophører med at eksistere. I nedenstående figur er en egentlig spaltning illustreret.

Figur 9: Egentlig spaltning



Figuren viser en egentlig spaltning, hvor selskab 1 spaltes op i selskab 2 og selskab 3. Det oprindelige selskab ophører med at eksistere.

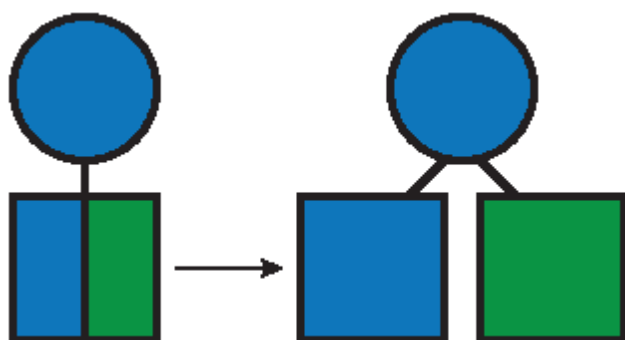
---

<sup>60</sup>Halling-Overgaard & Olesen, 2010, side 385

### Uegentlig spaltning.

En uegentlig spaltning er en situation, hvor det indskydende selskab kun overfører en del af selskabets aktiver og forpligtelser til det modtagne selskab. Det indskydende selskab ophører ikke med at eksistere, men indskyder en del af en samlet virksomhedsgren af aktiviteter i det modtagne selskab, der kan være både et nystiftet eller eksisterende selskab<sup>61</sup>. En uegentlig spaltning kaldes også en grenspaltning, idet der i denne type spaltning opstår et grenkrav jf. FUSL § 15 a, stk. 3. I nedenstående figur er en uegentlig spaltning illustreret.

Figur 10: Uegentlig spaltning



Figuren viser en uegentlig spaltning, hvor selskab 1 spalter en del af selskabet ud således at selskab 1 består og selskab 2 er nystiftet.

### Skattepligtig spaltning

Ved en skattepligtig spaltning skal det indskydende selskab opgøre skattemæssige tab og avancer på de aktiver og forpligtelser, der overdrages som led i spaltningen. I de tilfælde, hvor der sker en ophørsbeskatning, behandles det indskydende selskab som ved likvidationsbeskatning, ellers behandles det indskydende selskab efter afståelsesbeskatningens gældende skattelov<sup>62</sup>. Der skal

<sup>61</sup>Halling-Overgaard & Olesen, 2010, side 385-386

<sup>62</sup>Halling-Overgaard & Olesen, 2010, side 441

ske en vurdering af selskabets aktiver og forpligtigelser på spaltningstidspunktet, så de overdrages til det modtagende selskab til handelsværdien.

Det modtagende selskab påvirkes ikke af spaltningen, bortset fra de nye aktivers anskaffelsessummer og derved også nye afskrivningsgrundlag i de modtagende aktiver.

Det indskydende selskabs aktionærer skal opgøre tab eller gevinst på aktierne i det indskydende selskab, hvis det ophører. Aktionærerne anses for at have afstået aktierne i det indskydende selskab og erhverver samtidigt aktier i det modtagende selskab. Eventuelle vederlag ved overdragelsen anses som udbytte. Ved en delvis spaltning, anses vederlaget som udbytte, med dertil hørende regler for udbyttebeskatning. Hvis der sker vederlæggelse i aktier, indtræder aktionærerne i successionsprincippet jf. FUSL § 15 b, stk. 4, hvilket medfører, at aktierne anses for anskaffet på samme tidspunkt og samme værdi som de ombyttede aktier<sup>63</sup>.

### Skattefri spaltning

Ethvert selskab, der er omfattet af selskabsdefinitionen i fusionsdirektivets artikel 3, kan anvende reglerne om skattefri spaltning<sup>64</sup>. Dette gælder som udgangspunkt alle typer af danske anparts- eller aktieselskaber eller tilsvarende selskaber i udlandet inden for EU<sup>65</sup>, dog ikke for transparente enheder, samt for visse andre type undtagelser<sup>66</sup>.

I forbindelse med spaltningprocessen, må der ikke opstå nye aktiver eller forpligtigelser. Det er derfor kun muligt at gennemføre en spaltning, ved at

---

<sup>63</sup>FUSL § 15 b, stk. 4, 7 og 8pkt.

<sup>64</sup>Serup, 2008, side 681

<sup>65</sup>FUSL § 15, stk. 1.

<sup>66</sup>Halling-Overgaard & Olesen, 2010, side 389

overføre en del af selskabets aktiver og forpligtigelser eller hele selskabets aktiver og forpligtigelser<sup>67</sup>.

Der må i forbindelse med transaktionen ikke ske en formueforrykning mellem selskabsdeltagerne. Dette krav gælder kun aktionærene i det indskydende selskab, hvilket betyder at aktionærene i det modtagne selskab derfor gerne må foretage køb eller salg af aktier uhindret af spaltningen<sup>68</sup>.

#### **Konsekvenser for det indskydende selskab**

I modsætning til en skattepligtig spaltning medfører en skattefri spaltning ingen afståelsesbeskatning af en eventuel fortjeneste, der påhviler de aktiver og forpligtigelser, der overføres fra det indskydende selskab. Den eventuelle fortjeneste eller tab indgår dermed ikke i det indskydende selskabs skattepligtige indkomst. Reglerne fremgår af FUSL § 15 b, stk. 1 for udenlandske selskaber og FUSL § 15 b, stk. 2, for danske selskaber.

Ved en egentlig spaltning fremgår det af FUSL § 15 b, stk. 2, 2. pkt., at der henvises til de for fusion gældende regler i FUSL § 7. Selskabet er i dette tilfælde skattepligtig frem til spaltningsdatoen jf. FUSL § 7. Ved en uegentlig spaltning, ophører skattepligten ikke, idet selskabet består, men jævnfør ovenstående afsnit, indgår tab eller gevinst fra de indskydende aktiver ikke i den skattepligtige indkomst, jf. FUSL § 15 a, stk. 2, 3. pkt.

#### **Konsekvenser for det modtagende selskab**

For det modtagende selskab, medfører den manglende ophørsbeskatning i det indskydende selskab, at selskabet succederer i de modtagende aktiver og forpligtigelser med hensyn til anskaffelsessum, anskaffelsestidspunkt, skattemæssige afskrivninger mv. Dette fremgår af FUSL §§ 15 b, stk. 1 samt 15 b,

---

<sup>67</sup>FUSL § 15 a, stk. 2, 2. pkt.

<sup>68</sup>FUSL § 15 a, stk. 2

stk. 2, der henviser til FUSL § 8. Dette betyder, at transaktionen mellem det indskydende og modtagende selskab ikke medfører beskatning, idet beskatningen udskydes til at det modtagne selskab afhænder aktiverne.

Her skal der dog gøres opmærksom på, at tidligere skattemæssige underskud i det indskydende selskab ikke kan overføres til det modtagende selskab jf. FUSL § 8, stk. 6.

### Aktionærerne

Konsekvenserne for aktionærerne er omfattet af FUSL § 15 b, stk. 4. I det tilfælde, hvor de modtager kontantvederlag er der, hvis det indskydende selskab ophører, tale om beskatning jævnfør aktieavancebeskatningslovens regler om salg af aktier til tredjemand<sup>69</sup>. Hvis det indskydende selskab fortsætter, bliver vederlaget betragtet som udbytte jf. FUSL § 15 b, stk. 4, 4. pkt.

### Spaltningsdato

FUSL § 15, b, stk. 1, 1. pkt. henviser til de gældende regler i FUSL § 5. Udgangspunktet er således, at den skæringsdato, der vælges for gennemførelse af en spaltning, skal være sammenfaldende med skæringsdatoen for det modtagne selskabsregnskabsår. Ved spaltning af et nystartet selskab skal skæringsdatoen jf. FUSL § 5, stk. 1 være sammenfaldende med det modtagendes selskabs åbningsstatus, mens spaltningsdatoen for et eksisterende selskab skal være sammenfaldende med åbningsdato for det pågældende regnskabsår<sup>70</sup>.

### Vederlæggelse

Selskabsdeltagerne i det indskydende selskab skal vederlægges med aktier, samt en eventuel kontant udligningssum i det modtagende selskab ud fra samme

---

<sup>69</sup>Halling-Overgaard & Olesen, 2010, side 423

<sup>70</sup>Halling-Overgaard & Olesen, 2010, side 436

ejerforhold som i det indskydende selskab<sup>71</sup>, desuden er det et krav at vederlæggelsen sker til handelsværdi<sup>72</sup>.

#### **Skattefri spaltning med tilladelse**

For at benytte reglerne om skattefri spaltning med tilladelse, skal begrundelsen for at få tilladelsen være forretningsmæssigt begrundet, og ikke have skatteunddragelse eller skatteundgåelse som hovedformål. Fortolkningen af disse vil bero på hvordan EU's fusionsdirektiv bliver fortolket<sup>73</sup>.

#### **Skattefri spaltning uden tilladelse**

Ved lov nr. 343 af 18. april 2007 blev det muligt at gennemføre en skattefri spaltning uden forudgående tilladelse fra SKAT. Der er dog blevet opstillet nogle værneregler, som skal forhindre at den skattefrie spaltning har skatteundgåelse og skatteunddragelse som hovedformål. Ved skattefri spaltning uden tilladelse kan den gennemføres blot ved overholdelse af de gældende regler, og uden forudgående vurdering fra SKAT.

#### **Værnsregler**

##### ***Flere selskabsdeltagere***

Hvis der i det indskydende selskab er mere end én selskabsdeltager, og en eller flere af disse har været selskabsdeltager i mindre end tre år, uden at have rådet over flertallet af stemmerne og i det modtagne selskab, sammen eller alene kommer til at råde over flertallet af stemmerne, kan der ikke gennemføres en spaltning skattefrit uden tilladelse<sup>74</sup>.

---

<sup>71</sup>FUSL § 15 a, stk.2, 1. pkt.

<sup>72</sup>FUSL § 15 a, stk. 2, 2. pkt.

<sup>73</sup>Direktiv 90/434/EØF

<sup>74</sup>FUSL § 15 a, stk. 1, 8. pkt.

Reglen er indsat for at sikre at spaltningen ikke anvendes i stedet for et skattepligtigt salg af en aktivitet. Den er dog blevet lempet i forhold til den oprindelige bestemmelse, hvor der også var en paragraf, omhandlende at selskabsdeltageren uanset om denne havde erhvervet aktierne ved succession skulle anses for at være selskabsdeltager fra det tidspunkt, hvor aktierne havde været erhvervet<sup>75</sup>.

### *Næringsdrivende jf. ABL § 17*

Det objektive regelsæt kan ikke finde anvendelse på en spaltning, hvis en selskabsdeltager, der beskattes af aktierne i det indskydende selskab efter aktieavancebeskatningsloven § 17, og samtidigt kan modtage skattefri udbytte af disse aktier<sup>76</sup>.

### *Forholdet mellem aktiver og forpligtelser*

I FUSL § 15 a, stk. 2, 3. pkt. er der yderligere sat en begrænsningsbestemmelse, idet det ikke er muligt at gennemføre en spaltning uden tilladelse, hvis forholdet mellem aktiver og forpligtelser, der overføres til det modtagne selskab ikke svarer til forholdet mellem aktiver eller forpligtelser i det indskydende selskab<sup>77</sup>. Bestemmelsen er lavet for at forhindre, at der som et alternativ til et skattefrit salg af aktiver sker en udspaltning til et modtagende selskab, hvor der overføres mere gæld, end forholdet mellem aktiver og forpligtelser, og derved reducerer den skattepligtige avance ved fremtidigt salg<sup>78</sup>.

---

<sup>75</sup>Halling-Overgaard & Olesen, 2010, side 432.

<sup>76</sup>FUSL § 15 a, stk. 1, 9. pkt.

<sup>77</sup>FUSL § 15 a, stk. 2, 3. pkt.

<sup>78</sup>Halling-Overgaard & Olesen, 2010, side 437

### *Holdingkrav*

Det er en betingelse at selskabet, der efter spaltningen ejer mindst 10 procent af kapitalen i et af de deltagende selskaber, ikke afstår aktier i det eller de pågående selskaber i en periode på tre år efter vedtagelsen af spaltningen<sup>79</sup>. Dette krav blev indført i forbindelse med forårspakken<sup>80</sup>. Dog kan aktierne i et deltagende selskab i den nævnte periode afstås i forbindelse med en skattefri omstrukturering, hvis der ikke sker vederlæggelse af andet end aktier jf. FUSL § 15 a, stk. 1, 6. pkt. Holdingkravet vil i det tilfælde blive ført videre til selskaberne i den efterfølgende omstrukturering. Holdingkravet gælder dog kun omstruktureringer foretaget efter 22. april 2009.

I SKM2011.88.SR ønsker en selskabsdeltager at sælge en aktiepost i et selskab, hvor der tidligere har været foretaget en spaltning og aktieombytning uden tilladelse. Skatterådet bekræfter at holdingkravet ikke gælder, idet de tidligere foretagne omstruktureringer er sket før 22. april 2009.

---

<sup>79</sup>FUSL § 15 a, stk. 1, 5. pkt.

<sup>80</sup>Lov nr. 525 af 12. juni 2009



## Tilførsel af aktiver

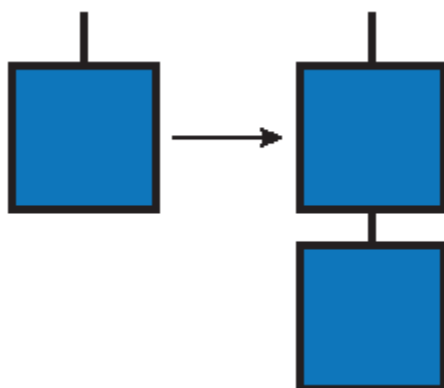
I henhold til FUSL § 15 c, stk. 2 defineres tilførsel af aktiver således:

*”Ved tilførsel af aktiver forstås den transaktion, hvorved et selskab uden at være opløst tilfører den samlede eller en eller flere grene af sin virksomhed til et andet selskab mod at få tildelt aktier eller anparter i det modtagende selskabs kapital.”*

Ved en gennemførelse af tilførsel af aktiver er det et krav at vederlæggelsen sker i aktier eller anparter. Der kan ikke, som det er tilfælde ved spaltning, aktieombytning og fusion ske en vederlæggelse i form af kontant udligningssum dette fremgår af FUSL § 15 c, stk. 2. Tilførsel af aktiver kan ske til såvel et nystiftet selskab som til et bestående selskab.

Som udgangspunkt vil tilførsel af aktiver til et nystiftet selskab udløse afståelsesbeskatning, eftersom der er tale om et salg af aktiver. Dog vil der, efter de særlige bestemmelser i fusionsskatteloven, være mulighed for at udskyde beskatningen af tilførsel af aktiver. Dette vil kunne lade sig gøre i det tilfælde, at det modtagende selskab succederer i det indskydende selskabs skattemæssige position vedrørende de aktiver, der indskydes.

Figur 11: Tilførsel af aktiver



Tilførsel af aktiver kan blandt anvendes, hvor to selvstændige selskaber ønsker at lave et joint venture i et selvstændigt selskab og hvor moderselskaberne skal indskyde væsentlige aktiver i det fælles datterselskab.

Endvidere kan tilførsel af aktiver anvendes i kombination med skattefri virksomhedsomdannelse, idet den personlige virksomhed først omdannes til et anpartsselskab efter reglerne om skattefri virksomhedsomdannelse, hvorefter anpartsselskabet indskyder virksomheden i et datterselskab under anvendelse af reglerne om skattefri tilførsel af aktiver og derved opstår der en holdingstruktur.

### Skattepligtig tilførsel af aktiver

Ved en tilførsel af aktiver anses de aktiver og forpligtigelser, som det indskydende selskab indskyder i det modtagende selskab, som værende afstået, hvilket betyder at det indskydende selskabs fortjeneste eller tab vil komme til at indgå i det indskydende selskabs skattepligtige indkomst. På mange måder ligner en skattepligtig tilførsel af aktiver et almindeligt salg af aktiver. Aktierne afstås til handelsværdi og vil blive beskattet efter reglerne i aktieavancebeskatningsloven, kursgevinstloven, afskrivningsloven mv.

De aktiver og forpligtigelser det indskydende selskab har afstået vil blive, af det modtagende selskab, anset for værende erhvervet. Idet det indskydende selskab har afstået aktiver og forpligtigelser til handelsværdi, udgør denne værdi anskaffelsessummen i det modtagende selskab, endvidere anses de for erhvervet på samme tidspunkt som det indskydende har erhvervet aktiverne og forpligtigelserne.

## Skattefri tilførsel af aktiver

### Tilførsel af aktiver med tilladelse

Tilførsel af aktiver kan ske både med tilladelse fra SKAT og uden tilladelse fra SKAT.

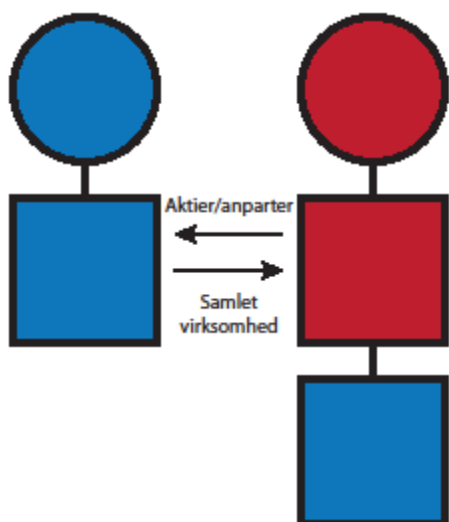
Lovgrundlaget for skattefri tilførsel af aktiver er placeret i fusionsskattelovens kapitel 5, det vil sige FUSL §§ 15 c og d. FUSL § 15 c omhandler definitionen af tilførsel af aktiver, herunder grenkravet, samt hvilke krav der gør sig gældende for gennemførelse af en skattefri tilførsel af aktiver, henholdsvis med eller uden tilladelse. FUSL § 15 d omfatter reglerne for eksempelvis vederlæggelse og behandling af fortjeneste og tab på det indskydende selskabs aktiver og forpligtigelser.

For at det er muligt at gennemføre en tilførsel af aktiver er det et krav at det indskydende såvel det modtagende selskab opfylder selskabsbestemmelsen i henhold til FUSL § 15 c, stk. 1, 1. pkt. Og endvidere skal definitionen af en tilførsel af aktiver være overholdt i henhold til FUSL § 15 c, stk. 2, 1. pkt.

Der er to måder hvorpå en tilførsel af aktiver kan gennemføres:

Den første måde sker ved at selskabet overfører den samlede virksomhed til en anden virksomhed, der enten er eksisterende eller nystiftet, uden at blive opløst, mod at få tildelt aktier eller anparter i det modtagende selskab. Dette indbefatter dermed, at der ikke længere er aktivitet i det selskab, hvorfra tilførslen sker. Det eneste aktiv der er tilbage i selskabet er de aktier eller anparter, der er blevet givet i vederlag for de overførte aktiver eller forpligtigelser.

Figur 12: Tilførsel af aktiver af en samlet virksomhed

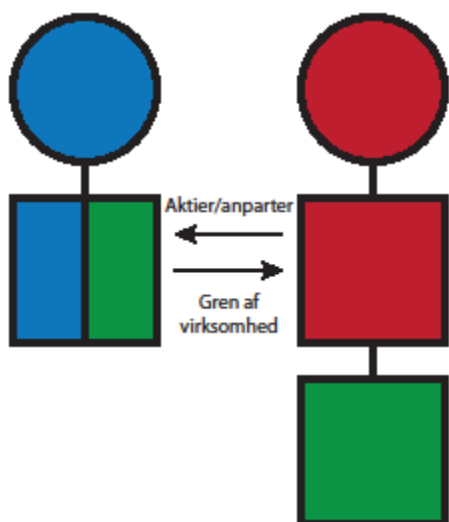


Den anden metode for en tilførsel af aktiver er, hvor virksomheden, i stedet for at overføre den samlede virksomhed, kun overfører en eller flere grene af virksomheden til et andet selskab, der enten er eksisterende eller nystiftet, mod at selskabet får aktier eller anpartar tildelt i det modtagende selskab. Denne metode vil medføre at der stadig er aktivitet i det selskab, hvorfra tilførslen sker i modsætning til metoden, hvor selskabet overfører den samlede virksomhed.

I FUSL § 15 c, stk. 2, 2. pkt. defineres grenkravet som:

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

Figur 13: Tilførsel af aktiver af en gren



I henhold til FUSL § 15 c, stk. 1 er det muligt at gennemføre en skattefri tilførsel af aktiver efter forudgående at have indhentet tilladelse fra skattemyndighederne. Skattemyndighedernes vurdering af, hvorvidt der kan gives tilladelse til en skattefri tilførsel af aktiver vil tage udgangspunkt i, hvorvidt der er tale om en forretningsmæssig begrundet tilførsel. Dette vil sige at gennemførelsen af tilførsler af aktiver ikke må give skatteyderen skattemæssige fordele.

SKM2006.9.SKAT omhandlende et selskab, der var omfattet af selskabsskattelovens § 1, der ansøgte om tilladelse til at foretage en skattefri tilførsel af aktiver. Dette kunne ikke imødekommes, idet SKAT fandt, at tilførslen som hovedformål havde skatteundgåelse. Dette stemmer overens med fusionsskattedirektivets artikel 15, hvori der blandt andet står beskrevet, at der kan nægtes tilladelse til tilførsel af aktiver, hvis hovedformålet med tilførslen er skatteunddragelse eller skatteundgåelse.

I medfør af FUSL § 15 d, stk. 4 skal de aktier i det modtagende selskab, som det indskydende selskab modtager, anses som værende erhvervet for et beløb svarende til handelsværdien af de tilførte aktiver og forpligtigelser. I henhold til den tidligere gældende FUSL § 15 c, stk. 4 skulle værdiansættelsen ske til den skattemæssige værdi.

### Konsekvenser for det indskydende selskab

Ved at gennemføre en skattefri tilførsel af aktiver vil det indskydende selskab ikke blive skattemæssigt berørt. Det eventuelle tab eller fortjeneste det indskydende selskab måtte få, vil ikke indgå i det indskydende selskabs skattepligtige indkomst, jf. FUSL § 15 d, stk. 1. Det er dog et krav at de aktiver og forpligtigelser, der overgår fra det indskydende selskab til det modtagende selskab skal være tilknyttet et her hjemmehørende selskab eller et i udlandet hjemmehørende selskab eller et i udlandet hjemmehørende selskabs faste driftssted eller faste ejendom i Danmark, for at det er muligt at undgå beskatning.

### Konsekvenser for det modtagende selskab

Idet det modtagende selskab indtræder i det indskydende selskabs skattemæssige stilling og der dermed er tale om succession, jf. FUSL § 15 d, stk. 1, anses de indskydende aktiver og forpligtigelser for værende anskaffet til samme anskaffelsessum som det indskydende selskab har erhvervet dem til. Endvidere anses aktiverne og forpligtigelserne for anskaffet på det indskydende selskabs erhvervelsestidspunkt, samt anskaffet med samme intention som det indskydende selskab, hvilket vil sige om der eventuelt er tale om næring.

### Tilførsel af aktiver uden tilladelse

I henhold til FUSL § 15 c, stk. 1, 4. pkt. kan en skattefri tilførsel af aktiver gennemføres uden tilladelse fra SKAT, så længe såvel det indskydende som det modtagende selskab er omfattet af begrebet selskab i en medlemsstat i artikel 3 i direktiv 90/434/EØF, samt at der ikke er tale om en transparent enhed.

Som udgangspunkt gælder de samme regler til skattefri tilførsel af aktiver uden tilladelse som der gør ved skattefri tilførsel af aktiver med tilladelse, bortset fra kravet omkring den forretningsmæssige begrundelse. Det vil sige at der ligeledes,

ved tilførsel af aktiver uden tilladelse, gælder grenkravet, samt tilførsel af en samlet virksomhed endvidere gælder kontantvederlagsforbuddet.

Skattefri tilførsel af aktiver uden tilladelse er betinget af, at det indskydende selskab ikke afstår aktier i det modtagende selskab i en periode på tre år efter vedtagelsen af tilførslen, i henhold til FUSL § 15 c, stk. 1, 5. pkt.

I henhold til FUSL § 15 c, stk. 8 er der et særligt krav for at der kan ske en gennemførsel af tilførsel af aktiver uden tilladelse. Kravet er at det modtagende selskab senest samtidig med indgivelse af selvangivelsen for det indkomstår, hvor en tilførsel af aktiver efter reglerne i FUSL § 15 c, stk. 1, 4. pkt., er gennemført, skal give told- og skatteforvaltningen oplysning om, at selskabet har deltaget i en tilførsel af aktiver uden tilladelse fra told- og skatteforvaltningen. Afstår det indskydende selskab aktierne i det modtagende selskab, inden for en periode af tre år fra tilførselstidspunktet, skal dette oplyses til told- og skatteforvaltningen senest en måned efter afståelsen, jf. FUSL § 15 c, stk. 8, sidste pkt.

#### **Konsekvenser for det indskydende selskab**

Idet tilførsel af aktiver jævnfør fusionsskatteloven er bygget på successionsprincippet, følger det af FUSL § 15 d, stk. 1, at aktiver fra det indskydende selskab ikke udløser beskatning i det indskydende selskab. Grunden til dette er at det modtagende selskab indtræder i det indskydende selskabs skattemæssige stilling, jf. FUSL § 8.

De aktiver eller andre ejerandele, som det indskydende selskab modtager i det modtagende selskab som vederlag for de tilførte aktiver vil, som det er tilfælde for tilførsel af aktiver med tilladelse, opgøres til handelsværdien, jf. FUSL § 15 d, stk. 4.

### Konsekvenser for det modtagende selskab

Da der er tale om skattemæssig succession ved tilførsel af aktier, vil det modtagende selskab indtræde i det indskydende selskabs skattemæssige stilling med hensyn til de aktiver og forpligtigelser, der er overdraget fra det indskydende selskab, i henhold til FUSL § 15 d, stk. 1, jf. FUSL § 8.

Dette er ensbetydende med, at aktiverne og forpligtigelserne anses for anskaffet på det indskydende selskabs erhvervelsestidspunkt, til samme anskaffelsessum, samt anskaffet med samme intention som det indskydende selskab. Hvilket vil sige om der eventuelt er tale om næring, da det modtagende selskab er sidestillet såvel ved tilførsel af aktiver med tilladelse som ved tilførsel af aktiver uden tilladelse.



## Værdiansættelse

Et af de forhold der har stor interesse i forbindelse med et generationsskifte er, hvorledes virksomheden skal værdiansættes. Ved overdragelse mellem interesseforbundne parter, eksempelvis mellem far og søn, er det grundlæggende udgangspunkt, at overdragelsen skal gennemføres til handelsværdi. Imidlertid er det ofte vanskelig at finde handelsværdier for virksomhedens enkeltaktiver eller aktier. Dette skyldes at der normalt ikke er foretaget nogen sammenlignelige salg og skattemyndighederne har på den baggrund udarbejdet vejledende beregningsregler til brug for værdiansættelser af en række forskellige aktiver, herunder eksempelvis goodwill og aktier.

I forbindelse med en overdragelse af aktiver og forpligtigelser skal der foretages en værdiansættelse af disse. Værdiansættelsen skal foretages med henblik på at konstatere, om der foreligger en gave, som modtageren er forpligtiget til at betale gaveafgift af jf. BAL § 22 eller indkomstskat af i henhold til SL § 4, eller ej, samt hvilken værdi overdrageren skal beskattes af.

Endvidere er det nødvendigt at værdiansætte overdragende aktiver og forpligtigelser ved anvendelse af aktieavancebeskatningslovens regler om aktieombytning og fusionsskattelovens bestemmelser om fusion, spaltning og tilførsel af aktiver.

Som udgangspunkt skal de overdragende aktiver og forpligtigelser, uanset hvilke regelsæt der anvendes, ansættes til handelsværdien. Ved handelsværdi forstås det beløb, som aktivet vil kunne indbringe ved salg på det frie marked. Ved skattefri virksomhedsomdannelse efter virksomhedsomdannelseslovens bestemmelser og ved skattefri tilførsel af aktiver efter fusionsskattelovens bestemmelser anses aktier eller anparter, som erhverves ved omdannelsen henholdsvis tilførslen for erhvervet for et beløb, der svarer til den skattemæssige værdi af virksomhedens aktiver og forpligtigelser på omdannelses- henholdsvis tilførselsdatoen.

Ved handel mellem to uafhængige parter med modsatrettede interesser giver fastsættelsen af handelsværdien normalt ingen problemer, idet netop de modsatrettede interesser sikrer en korrekt værdiansættelse. Ved handel mellem interesseforbundne parter er det derimod vanskeligere at opgøre handelsværdien. Grunden til dette er at interessesammenfaldet medfører, at der undertiden handles til en værdi, der ikke svarer til handelsværdien.

### Fast ejendom

Ved salg af fast ejendom mellem interesseforbundne parter kan der opstå et problem med fastlæggelse af handelsværdien. Ved overdragelse af fast ejendom mellem en hovedaktionær og selskabet kan der i en lang række tilfælde forudsættes, at ejendommens handelsværdi ikke vil afvige sig væsentligt fra den seneste foreliggende ejendomsvurdering. Der er dog en usikkerhed forbundet med værdiansættelsen og i forbindelse med denne usikkerhed vil overdragelsesprisen normalt lægges til grund for værdiansættelsen, hvis denne ligger inden for +/- 15 procent af den seneste kontante ejendomsværdi.

Ligningsmyndighederne er imidlertid ikke bundet af de omtalte 15 procent, idet ejendomsvurderingen kun er et udgangspunkt for vurderingen af den omtalte pris. En række forhold kan medvirke til, at den seneste bekendtgjorte kontante ejendomsværdi er uegnet som udgangspunkt for beregning af ejendommens værdi i handel ogandel i en overdragelsessituation.

I SKM2010.513.SR omhandlende overdragelse af fast ejendom mellem nærtstående, hvor SKAT mener at det fastsatte beløb er for lavt og hæver det med kr. 1.200.000. Grunden til at SKAT hævede beløbet var at de rettede henvendelse til vurderingsmyndighederne. Vurderingsmyndighederne besigtigede ejendommen og udtalte på den baggrund, at værdien på overdragelsestidspunktet skulle fastsættes til kr. 1.200.000 højere end det oprindelige beløb, dette valgte

SKAT at følge. Der bliver dog gjort indsigelse over SKATs afgørelse og den bliver i et bindende svar ændret til det oprindelige beløb.

I henhold til TSS-2000-05 er, hverken ligningsmyndighederne eller parterne bundet af den offentlige ejendomsvurdering, hvis vurderingen ikke er et retvisende udtryk for ejendommens handelsværdi på tidspunktet for aftalens indgåelse. I det tilfælde at ejendomsvurderingen antages at være behæftet med fejl på tidspunktet for vurderingen, afspejler ejendomsvurderingen ikke ejendommens værdi. Er der foretaget ombygning eller modernisering af ejendommen, der giver sig udtryk i ejendommens handelsværdi, vil ejendomsvurderingen ligeledes ikke kunne lægges til grund.

## Goodwill

Rent skattemæssigt defineres goodwill jf. cirkulære nr. 97 af 26/06/1995 pkt. 2.1 som værende værdien af kundekreds, forretningsforbindelser mv., der er dog en lang række andre faktorer, der har indvirkning for fastsættelse af goodwill.

Siden 1982 og frem til 1993 var goodwill skattefri, mens fortjeneste og tab på de øvrige immaterielle aktiver beskattedes, hvorfor det i denne periode var mest fordelagtigt at fastsætte en så stor del som overhovedet muligt af den samlede overdragelsessum som goodwill. Denne periode var præget at en række tvister, der tog udgangspunkt i skattemyndighedernes tilsidesættelse af den mellem parter fastsatte goodwill. Ofte handlede det om, at de øvrige immaterielle aktiver var enten værdiansat meget lavt eller slet ikke værdiansat, mens goodwill var værdiansat forholdsmæssigt højere. Med udgangspunkt i ovenstående betragtninger blev goodwillbeskatningen genindført med 1993-skattereformen som en del af den generelle avancebeskatning.

Problemer med værdiansættelse af goodwill forekommer stadig, specielt, hvor der er tale om overdragelse mellem interesseforbundne parter, for eksempel ved en overdragelse af en personlig virksomhed til et selskab.

For at undgå de konflikter, der kan opstå i forbindelse med værdiansættelse af goodwill i de situationer, hvor overdragelsen finder sted mellem interesseforbundne parter, har ligningsrådet vedtaget en vejledende beregningsregel vedrørende goodwill. I forbindelse med indførelsen af skattepligt for goodwill blev beregningsreglen ændret på baggrund af et udvalgsarbejde. Beregningsreglen forefindes i dag i den juridiske vejledning C.C.6.4.1.2.

Beregningsreglen foretages med udgangspunkt i virksomhedens indkomst i de seneste tre indkomstår forud for overdragelsen. Dette resultat reguleres med renteindtægter og renteudgifter. Herefter tillægges eller fratrækkes, afhængig af indtægtens udvikling i de sidste tre år, et beløb for indtjeningens udviklingstendens. Herefter reguleres der for driftsherreløn og for forrentning af virksomhedens aktiver. Det herved fremkomne resultat kapitaliseres med seks som udtryk for den forrentning, en køber vil kræve af sin investering i goodwill.

Det skal her gøres opmærksom på at beregningsreglen er vejledende og viger for eksempel for en goodwill, der er fastsat i henhold til en dokumenterbar branchekutyme eller for en goodwillværdi, der på anden måde er dokumenteret eller sandsynliggjort, for eksempel ved en sagkyndigst vurdering eller lignende jf. TSS-2000-10.

I SKM2011.33.BR blev der indgået en aftale mellem interesseforbundne parter med en købesum på kr. 100.000. Denne aftalte købesum var væsentlig under virksomhedens goodwill værdi i henhold til den vejledende anvisning.

Ved syn og skøn for Landsskatteretten fandtes det, at det overdragendes værdi udgjorde kr. 675.000. Landsskatteretten lagde til grund, at der var tale om goodwill og ansatte værdien til kr. 575.000, hvilket var i overensstemmelse med parternes synspunkt. For byretten gjorde sagsøgeren gældende, at værdien af den overdragende goodwill var maksimalt på kr. 100.000. Idet sagsøgeren ikke har

godtgjort omstændigheder, der medfører, at der er grundlag for at tilsidesætte Landsskatterettens skøn, tiltrædes det at værdiansættelsen af goodwill skønsmæssigt er ansat til kr. 575.000.

### Aktier og anparter

Aktier og anparter der ikke er omfattet af værdiansættelsescirkulæret fra 1982 opgøres efter værdiansættelsescirkulæret fra 2000, TSS-2000-09. Aktier og anparter værdiansættes til handelsværdien, hvis denne er kendt, eksempelvis i det tilfælde at aktien har været omsat inden for en kortere periode forud for værdiansættelsen. Hvor der er tale om børsnoterede aktier, ansættes disse til kursværdien svarende til den noterede kurs på det for skatteberegningen afgørende tidspunkt.

Den 21. august 2009 offentliggjorde SKAT en ny vejledning omhandlende værdiansættelse af virksomheder, herunder værdiansættelse af goodwill. Værdiansættelsesvejledningen vedrører koncerninterne overdragelser, hvor der er krav om dokumentation for at overdragelsen er sket til handelsværdi.

Indtil udsendelsen af værdiansættelsesvejledningen har SKAT kun vejledt om generelle principper for værdiansættelse af unoterede aktier eller anparter og goodwill i TSS-cirkulære 2000-09 omhandlende unoterede aktier og 2000-10 omhandlende goodwill.

Principperne i disse cirkulærer er ret enkle og skematiske, og er navnlig karakteriseret ved, at værdiansættelsen af goodwill alene er baseret på historiske tal, både når goodwill værdiansættes selvstændigt, og når goodwill indgår som en del af værdien af et selskab. Idet den markedsmæssige værdiansættelse af en virksomhed normalt ikke baserer sig på de historiske tal, men på forventningerne til den fremtidige indtjening, konkluderer SKAT i værdiansættelsesvejledningen, at

disse værdiansættelsesprincipper ofte vil være utilstrækkelige til fastsættelse af handelsværdien af en virksomhed eller et selskab og af immaterielle aktiver.

Det fastslås dog i værdiansættelsesvejledningen, at TSS-cirkulærerne fra 2000 ikke ophæves, men at værdiansættelsesmodellerne heri fremover vil få en mere begrænset anvendelse. Efter værdiansættelsesvejledningen vil disse beregningsmodeller nu alene være egnede til værdiansættelse af mindre virksomheder, der er karakteriseret ved en stabil indtjening, det betyder, hvor den historiske indtjening er en rimelig målestok for en skøn over den fremtidige indtjening og meget begrænsede immaterielle aktiver ud over goodwill<sup>81</sup>.

Når der overdrages en virksomhed og andele heri i form af aktier eller anparter mellem interesseforbundne parter vil SKAT kontrollere, at overdragelsen er sket til handelsværdi.

Forefindes handelsværdien ikke i form af uafhængige transaktioner eller lignende, anvendes de retningslinjer som SKAT har fastsat for beregning af handelsværdien.

Med udsendelse af værdiansættelsesvejledningen eksisterer der i realiteten tre forskellige sæt retningslinjer fra SKAT.

Værdiansættescirkulæret fra 1982, hvorefter unoterede aktier eller anparter kan værdiansættes til skattekursen. Cirkulæret indeholder også retningslinjer for værdiansættelse af en række aktiver. Cirkulæret er fortsat gældende, men kan alene anvendes til værdiansættelse af aktiver ved overdragelse mellem personer inden for gaveafgiftskredsen jf. BAL § 22 og ved udlæg i dødsboer.

TSS-cirkulærer 2000-09 og 2000-10, der indeholder beregningsmodeller for værdiansættelse af unoterede aktier og anparter og for værdiansættelse af goodwill. Fremover vil disse modeller alene kunne anvendes til værdiansættelse af

---

<sup>81</sup> "Transfer pricing; kontrollerede transaktioner; værdiansættelse" af 21. august 2009

mindre virksomheder med stabil indtjening og meget begrænsede immaterielle aktiver ud over goodwill.

Værdiansættelsesvejledningen, skal anvendes i alle koncerninterne overdragelser, hvor TSS-cirkulærerne fra 2000 ikke kan anvendes.

Det afgørende er fortsat, at det kan underbygges, at overdragelsen af virksomheder og immaterielle aktiver mellem interesseforbundne parter er sket til handelsværdi. Og det afgørende ved valg af værdiansættelsesmetode er, om den valgte metode er den bedst egnede til at fastslå handelsværdien.

SKATs retningslinjer skal derfor kun anvendes, når der ikke er et mere sikkert grundlag for en værdiansættelse i form af uafhængige transaktioner eller lignende.

Det vil formentlig være SKATs synspunkt, at når der ikke er et mere sikkert grundlag for en værdiansættelse, så er udgangspunktet, at værdiansættelsen skal ske på grundlag af værdiansættelsesvejledningen, med mindre det er klart at værdiansættelsen sker inden for TSS-cirkulærerne fra 2000 anvendelsesområde eller inden for værdiansættelsescirkulæret fra 1982.

### **Børsnoterede aktier**

Børsnoterede aktier værdiansættes til børskursen, der offentliggøres som "alle-handler-kursen", dels som "BMS-handler-kursen". "Alle handler" kursen bliver beregnet af Københavns Fondsbørs som et vejet gennemsnit af alle de handler, der indgår i alle-handler-kursen. BMS-handler-kursen beregnes på grundlag af omsætningen mellem børsmæglerselskaber. I skattemæssig henseende anvendes normalt alle-handler-kursen.

## Unoterede aktier

Som udgangspunkt bliver unoterede aktier værdiansat til handelsværdien. Handelsværdien er udgangspunktet for beskatning og afgiftsberegningen ved overdragelse af unoterede aktier og anparter mellem interesseforbundne parter, ved dødsbopeskatning og ved beregning af bo- og gaveafgift.

## Hjælpereglen

I de tilfælde hvor handelsværdien ikke er kendt, for eksempel hvis aktierne ikke tidligere har været handlet eller i det tilfælde, hvor grundlaget for værdiansættelse af handelsværdien ikke anses for værende egnet, kan værdiansættelsen af handelsværdien foretages med udgangspunkt i hjælpereglen jf. TSS-2000-09.

Ved hjælpereglen er udgangspunktet, at aktiernes værdi skal beregnes som summen af værdierne af de enkelte aktivposter i selskabet minus de respektive gældsposter i selskabet. Den heraf opgjorte værdi tillægges værdien af goodwill. Opgørelsen foretages på grundlag af selskabets indre værdi ifølge det seneste aflagte årsregnskab, idet der kan forekomme nogle korrektioner af regnskabsmæssige poster.

Den regnskabsmæssige post for fast ejendom vil blive erstattet med den seneste kendte ejendomsvurdering. Ligningsrådets afgørelse SKM2004.173.LR, hvor Ligningsrådet erstatter de bogførte værdier af ejendommene med de seneste kendte offentlige ejendomsvurderinger. Ombygningsudgifter tillægges i de tilfælde disse udgifter ikke er indeholdt i ejendomsvurderingen. Er der tale om udenlandske ejendomme vil de blive indregnet til den bogførte værdi.

Med hensyn til goodwill og andre immaterielle aktiver henvises der til det ovenstående omkring goodwill.



Egne aktier medtages ikke i beregningen af den indre værdi. Den nominelle aktiekapital reduceres med den andel, som de egne aktier repræsenterer, ved beregning af kursen.

Hjælpereglen vil kunne fraviges i sin helhed eller ved enkeltposter, i de tilfælde det må anses for relevant og væsentligt for at finde et egnet udtryk for værdien af de overdragne aktier.

### Skattekursen

For unoterede aktier og anparter har skattekursen været benyttet som et værdiansættelsesredskab til brug for den daværende formueopgørelse og skal benyttes til værdiansættelse. Ved overdragelse af aktier og anparter fra forældre til børn, børnebørn mv. omfattet af BAL § 22 finder cirkulære nr. 185 af 17. november 1982 anvendelse, hvorimod værdiansættelse af aktier og anparter, der ikke er omfattet af førnævnte cirkulære, tager udgangspunkt i TSS 2000-09. Indtil 1997 udgav Told og Skattestyrelsen en årlig skattekurs, hvori skattekurserne var beregnet efter retningslinjer bestemt af ligningsrådet.

Skattekursen beregnes på baggrund af indtjeningsevne, udloddet udbytte og aktiernes indre værdi. Kendetegnet ved beregningsmetoden er, at den udelukkende anvender skattemæssige værdier, samt for at være et lidt for firkantet beregningssystem. I beregningen af skattekursen indgår de nedenfor oplyste elementer:

- Kapitaliseringsfaktor
- Indtjeningsevne
- Udloddet udbytte
- Aktiernes indre værdi

Indtjeningsevnen er et udtryk for virksomhedens skattemæssige overskud med visse korrektioner. Der foretages således korrektion i det tilfælde, hvor virksomheden kan fremføre et skattemæssigt underskud, således tallet der indgår i beregningen vil være før anvendelsen af det fremførte underskud. Endvidere vil udbytte der er modtaget skattefrit blive lagt til og den beregnede aktuelle skat i året fratrækkes. Til beregning af skattekursen anvendes indtjeningsevnen i procent af aktiekapitalen, som et gennemsnit af de seneste tre års indkomst.

Udbytte er regnskabsårets udloddede udbytte i procent af aktiekapitalen. Dette element medtages ikke i værdiansættelse for hovedaktionærer, idet det skønnes at være for vilkårligt fastsat og vil kunne blive anvendt til at påvirke skattekursen i den ønskede retning.

Indre værdi er udtryk for selskabets skattemæssige egenkapital i procent af aktiekapitalen. Ved beregning sker der fradrag for udloddet og ikke afregnet udbytte<sup>82</sup>.

Der findes en kapitaliseringsfaktor for hvert af de ovenstående elementer, der løbende reguleres i forhold til markedets øvrige forhold. Indtjening og udbytte er i praksis kun de faktorer der reguleres.

For indtjeningsevnen er kapitaliseringsfaktoren 11,0.

Kapitaliseringsfaktoren for den modificerede regel er 5,5.

Den beregnede kapitaliseringsfaktor for udbytte er 78,0.

Faktoren for indre værdi har ikke været reguleret i mange år og er et udtryk for selskabets værdi ved likvidation, idet afviklingsomkostningerne skønnes at udgøre 20 procent af den indre værdi, er kapitaliseringsfaktoren sat til 80.

---

<sup>82</sup> SKM2010.849.SKAT

Alle kapitaliseringsfaktorerne er gældende pr. 1. januar 2011.

Aktiernes eller anparternes værdi beregnes i overensstemmelse med hidtidig praksis, jf. ligningsvejledningen for 1996 afsnit A.H.3.1.1.

Det betyder, at aktiernes eller anparternes værdi beregnes således:

I henhold til den almindelige beregningsregel beregnes værdien som gennemsnittet af 1) indtjeningsevnen kapitaliseret med 11,0 og 2) udbytteprocenten kapitaliseret med 78,0 og 3) 80 procent af den indre værdi.

I det tilfælde at en person eller dennes nærmeste familie, et selskab, en koncern eller lignende ejer over halvdelen af de stemmeberettigede aktier i et selskab beregnes værdien som et gennemsnit af 1) indtjeningsevnen kapitaliseret med 11,0 og 2) 80 procent af den indre værdi.

I det tilfælde den fremkommende værdi, der er beregnet efter en af de ovenstående metoder, overstiger den fulde indre værdi, skal der foretages en ny beregning. Dette forudsætter at indtjeningsevnen er større end 10 procent.

Ved denne beregning kapitaliseres indtjeningsevnen således:

De første 10 procent af indtjeningsevnen kapitaliseres med 11,0 og den overskydende del med 5,5, kapitaliseringsfaktoren for den modificerede regel. Der anvendes den således beregnede værdi, hvis den fortsat er større end den indre værdi, ellers anvendes den indre værdi.

I det tilfælde der er tale om et selskab der er trådt i likvidation, et selskab, hvis hovedsagelige virksomhed består i at eje aktier i et eller flere andre selskaber i sådant et omfang, at disses virksomhed kan kontrolleres af det aktieejende selskab og hvis indtægt hovedsageligt består i udbytte fra andre selskaber eller et selskab, hvis aktier hovedsagelig består i bankindestående, værdipapirer og lignende, når

indtægterne fortrinsvis hidrører fra afkastet af aktiverne ses der bort fra indtjeningsevnen og deklareret udbytte ved beregning af værdien. Værdien sættes til 90 procent af den indre værdi.

Når der er tale om datterselskabsaktier medregnes disse, ved opgørelse af moderselskabets egenkapital, normalt til en værdi der er svarende til datterselskabets egenkapital, opgjort af status nærmest forud for eller samtidig med moderselskabets status.

Ved tilfælde hvor moderselskabets aktiekurs beregnes efter overstående regler til 90 procent af den indre værdi, medregnes datterselskabsaktierne i moderselskabets egenkapital til en værdi der er beregnet efter reglerne omkring hovedaktionærselskaber eller 90 procentselskaber.

Er der tale om et nystiftet selskab skal værdien af disse aktier sættes til kurs pari.

## Skattepligtig med tilbagevirkende kraft

FUSL § 5 har til formål af sikre, at der ikke opstår perioder, hvor de fusionerede selskaber ikke beskattes. Hovedreglen om fusionsdatoen i FUSL § 5, stk. 1 kræver, at fusionsdatoen er sammenfaldende med skæringsdatoen for det modtagende selskabs regnskabsår, henholdsvis at der pr. denne dato udarbejdes en åbningsstatus. Eksempelvis ville dette være den 1. januar i det tilfælde det modtagende selskabs regnskabsår følger kalenderåret.

Den skattemæssige fusionsdato fastsættes dermed i overensstemmelse med de selskabsretlige henholdsvis regnskabsmæssige regler om fusionsdato. Dette uanset om det modtagende selskab har et skatteregnskab, der periodemæssigt afviger fra årsregnskabet.

Det modtagende selskab vil med virkning fra fusionsdatoen starte et nyt indkomstår med indkomstopgørelse efter skattelovgivningens almindelige regler. Ligeledes vil det indskydende selskab frem til fusionsdatoen skulle opgøre sin indkomst efter de almindelige regler.

I TfS1998.598.LR dækkede en concerns regnskabsår perioden 1. april til 31. marts. Tilførselsdatoen for en ønsket omstrukturering var den 1. juli. Da tilførselsdatoen ikke var sammenfaldende med skæringsdatoen for det modtagende selskabs regnskabsår, gav Ligningsrådet afslag, idet betingelserne i FUSL § 5 ikke var opfyldt.

TfS1998.218.VLD omhandler nogle fusioner, der anmeldtes til Erhvervs- og Selskabsstyrelsen henholdsvis 3½ år og 1½ år efter bekendtgørelsen i Statstidende. Fusionerne kunne ikke selskabsretlig eller skatteretlig tillægges virkning så lang tid tilbage i tiden. Afgørelsen er udtryk for, at en fusion først kan få skattemæssig virkning fra det tidspunkt, hvor fusionen civilretlig har virkning. Anerkender Erhvervs- og Selskabsstyrelsen derfor ikke en fusionsdato, kan den heller ikke tillægges skattemæssig virkning.

I henhold til de selskabsretlige regler er det muligt at gennemføre en fusion med tilbagevirkende kraft. En sådan fusion vil ligeledes blive godkendt skattemæssigt jf. SEL § 8 a, stk. 2, der giver mulighed for, at tillægge skattepligtige fusioner virkning for en periode forud for vedtagelse af disse.

De fusioner der gennemføres i henhold til for aktieselskaber gældende regler er omfattet af SEL § 8 a. Disse regler gælder imidlertid ligeledes for anpartsselskaber, fonde mv., hvis de tillige er omfattet af selskabsskatteloven. I SKM2003.138.LR påtænkes der at gennemføre en skattepligtig fusion mellem to udloddende investeringsforeninger. Da foreningerne ansås for omfattet af selskabsskatteloven, kunne de anvende SEL § 8 a, stk. 2.

Selskaberne mv. kan dermed beslutte, at fusionen skal tillægges skattemæssig virkning fra datoen for den i forbindelse med fusionen udarbejdede åbningsbalance for det modtagende selskab, i det tilfælde at denne dato er sammenfaldende med skæringsdatoen for det modtagende selskabs regnskabsår.

I det tilfælde der sker ophør eller etablering af koncernforbindelse inden eller i forbindelse med fusionen fraviges reglerne om, at fusionsdatoen skal være sammenfaldende med skæringsdatoen for det modtagende selskabs regnskabsår, jf. SEL § 8 a, stk. 2, 3. pkt. Bestemmelsen anfører, at i det tilfælde, hvor indkomsten i et af de i fusionen deltagende selskaber opgøres efter reglerne om delårsopgørelse, da koncernforbindelsen er ophørt eller etableret inden eller i forbindelse med fusionen, skal tidspunktet for ophøret henholdsvis etableringen af koncernforbindelsen anvendes som skærings dato for det pågældende selskab, jf. SEL § 31, stk. 3. I disse tilfælde kræves det ikke, at de fusionerede selskaber har samme skattemæssige skæringsdato.

Eksempelvis hvis der er tale om et indskydende selskab, der indtil den 1. marts har været koncernforbundet med andre selskaber, fusionerer den 1. maj med det modtagende selskab, der ikke er en del af en koncern, kan fusionen, for så vidt

angår der indskydende selskab, ikke tillægges skattemæssig virkning længere tilbage end den 1. marts. I det tilfælde det i stedet var det modtagende selskab, der var en del af en koncern, ville det indskydende selskab anses for at have etableret koncernforbindelsen med den modtagende koncern pr. 1. maj, og i relation med det indskydende selskab ville fusionen ikke kunne tillægges skattemæssig virkning før dette tidspunkt<sup>83</sup>.

Værdien af det indskydende selskab pr. skæringsdagen lægges til grund, hvis den skattepligtige fusion gennemføres med tilbagevirkende kraft, jf. SEL 8 A, stk. 2. Dette betyder, at ved opgørelse af det indskydende selskabs afståelsessum, samt det modtagende selskabs anskaffelsessum for de overtagne aktiver og forpligtigelser, anvender selskaberne værdierne på skæringsdagen.

De aktiver og forpligtigelser der medtages i det modtagende selskabs åbningsbalance, afspejler en sammensætning af aktiverne på en skæringsdato, der ligger forud for vedtagelsen af fusionen. Endvidere vil det sige, at det modtagende selskab medregner de indtægter og udgifter, der relaterer sig til disse aktiver og forpligtigelser gældende fra og med skæringsdatoen.

I SKM2003.138.LR blev Ligningsrådet stillet en række spørgsmål i forbindelse med en påtænkt fusion med tilbagevirkende kraft til den 1. januar 2003 af to udloddende investeringsforeninger. I den forbindelse svarede Ligningsrådet blandt andet, at værdipapirer i den indskydende forening skal indgå til børskursværdien eller markedsprisen den 1. januar 2003 i den medtagende forening.

I henhold til SEL § 8 a, stk. 2 skal de løbende indtægter og udgifter, der via den tilbagevirkende kraft skal medregnes i det modtagende selskabs indkomstopgørelse, relatere sig til de overtagne aktiver og forpligtigelser. Dette

---

<sup>83</sup> Den juridiske vejledning C.D.5.1

betyder at der skal være sammenfald mellem indtægten, udgiften og anskaffelsessummen for de konkrete aktiver og forpligtigelser.

Eksempelvis hvis en fordring på nominelt kr. 100.000, der er svarende til det indskydende selskabs anskaffelsessum, har en kursværdi på kr. 40.000 på skæringsdagen. Fordringen er efter skæringsdagen, men før vedtagelsesdagen for fusionen, konstateret tabt. I det tilfælde at fusionen ikke var gennemført med tilbagevirkende kraft, ville det indskydende selskab have kunnet fradrage et tab på kr. 100.000. På grund af at fusionen er gennemført med tilbagevirkende kraft kan det indskydende selskab nu kun fradrage et tab på kr. 60.000 og dette tab kommer til at indgå i det indskydende selskabs skattepligtige indkomst for den sidste indkomst år. Dog kan det beløb der er konstateret tabt i mellem perioden, det vil sige de kr. 40.000, fradrages af det modtagende selskab<sup>84</sup>.

I henhold til det ovenstående fremgår følgende af bemærkningerne til lov nr. 285 af 12. maj 1999:

*"Adgangen til i relation til opgørelsen og værdiansættelsen af de overdragne aktiver og forpligtigelser og til indkomstopgørelsen at anse overdragelsen for sket pr. skæringsdatoen er indholdet af begrebet skattemæssig tilbagevirkende kraft i den betydning, det benyttes ved fusion, stiftelse og virksomhedsomdannelse."*

*"Det er således i lovbestemmelsen fastsat, at det er værdierne pr. skæringsdatoen, der lægges til grund. Disse må i udgangspunktet antages at svare nogenlunde til værdierne på vedtagelsestidspunktet, da det modtagende selskab må antages at lægge vægt på, vederlaget står i forhold til det, der rent faktisk overdrages. Vederlaget vil være fastsat med udgangspunkt i værdierne på skæringsdatoen, der kan ligge op til seks måneder forud for vedtagelsen, men de under lovforberedelsen hørte advokater og revisorer har oplyst, at de udsving, der måtte være, heller ikke ved skattepligtig fusioner mellem uafhængige parter giver anledning til ændring af*

---

<sup>84</sup> Den juridiske vejledning C.D.5.1



*bytteforhold mv. Skulle der i perioden indtræde meget drastiske tab i et af selskaberne, vil det i stedet betyde, at fusionen opgives.”*

I henhold til Den juridiske vejledning C.D.5.1 relaterer reglen om tilbagevirkende kraft sig kun til værdierne af de overdragne aktiver og forpligtigelser. Det vil sige at reglen om tilbagevirkende kraft ikke har nogen betydning i henhold til eksempelvis ejertidsregler, da det er vedtagelsestidspunktet, der er afgørende for, hvornår det indskydende selskab har afstået aktiverne, henholdsvis hvornår det modtagende selskab har anskaffet de førømtalte aktiver. I det tilfælde der er trådt nye retsregler i kraft efter skæringsdagen, er det vedtagelsestidspunktet der er afgørende for om disse nye retsregler skal anvendes.

For at kunne anvende reglerne om skattepligtig fusion med tilbagevirkende kraft er det et krav, at de fusionerede selskaber skal være undergivet dansk beskatning, jf. SEL § 8 a, stk. 2.

Dette betyder at reglen ikke kan benyttes til en skattepligtig omdannelse af et udenlandsk selskabs virksomhed med tilbagevirkende kraft til en filial af et dansk beskattet selskab.

## Anvendelse af de objektive regler i praksis

Med indførslen af de objektive regelsæt ved lov nr. 343 af 18. april 2007 blev det gjort muligt at gennemføre omstruktureringer uden forudgående tilladelse fra SKAT. Formålet med indførslen var at forenkle reglerne og gøre det administrativt lettere for selskaber og selskabsdeltagere at deltage og gennemføre en omstrukturering. Det tidligere regelsæt om skattefrie omstruktureringer med tilladelse fra skattemyndighederne er stadigvæk gældende.

Som beskrevet i de enkelte teoriafsnit er der opstillet en række værnsregler som skal opfyldes ved benyttelse af det objektive regelsæt. Såvel fordele, ulemper, risiko og usikkerhedsmomenter gør at der i de enkelte tilfælde skal vurderes, hvordan omstruktureringen skal gennemføres.

Vi vil i dette afsnit afdække nogle af de problemstillinger som værnsreglerne medfører.

### Holdingkrav

Det er en betingelse at selskabet, der efter spaltningen ejer mindst 10 procent af kapitalen i et af de deltagende selskaber, ikke afstår aktier i det eller de pågældende selskaber i en periode på tre år efter vedtagelsen af spaltningen<sup>85</sup>. Kravet blev indført i forbindelse med forårspakken og gælder for alle omstruktureringer foretaget efter 22. april 2009.

Holdingkravet er kun et forbud mod at afstå aktier i en tre årig periode, hvilket betyder at et eksisterende holdingkrav i en omstrukturert virksomhed ikke hindrer en eksempelvis nytegning af aktier i det selskab, der er underlagt holdingkravet. I SKM2009.646.SR har skatterådet bekræftet at en netop

---

<sup>85</sup> FUSL § 15 a, stk. 1, 5 .pkt.

gennemført anpartsombytning, efter de objektive regler i dagældende aktieavancebeskatningslov § 36 a, fortsat vil være skattefri, selvom der efterfølgende gennemføres en kapitalforhøjelse, hvor tredjemand indskyder kapital, således at selskabet ejes af to anpartshavere med 50 procent ejerandel.

Efterfølgende skattefri omstruktureringer i tre års perioden gør ikke omstruktureringen skattepligtig. Det er dog et krav at der i den efterfølgende omstrukturering ikke modtages andet end aktieverdrag. I stedet succederes der i det eksisterende holdingkrav, samt eventuelt i et nyt holdingkrav.

I tilfælde af afståelse af kapitalandele ved en eventuel konkurs har skatterådet i SKM2010.210.SR fastlagt at det opfattes som en afståelse af kapitalandele, hvilket medfører at transaktionen bliver skattepligtig. Det bindende svar omhandlende et eksisterende selskab, der skulle være det indskydende selskab i en skattefri aktieombytning. Det var spørgerens opfattelse, at ved en konkurs eller ved en kapitalnedsættelse, at der ikke ville være nogen skattemæssige fordele, og derved ikke skulle føre til benyttelse af værnsreglerne. Endvidere brugte de begrundelsen, at hvis omstruktureringen ville blive gennemført med tilladelse, at SKAT i det tilfælde ikke ville tilbagekalde tilladelsen. Skatterådet var uenigt med spørgeren i de to spørgsmål i sagen.

Derfor skal rådgiver og klient have det in mente vedrørende en eventuel gennemførelse af en skattefri omstrukturering uden tilladelse.

### Vederlæggelse

Det er en betingelse for anvendelsen af de objektive regler, at en skattefri omstrukturering gennemføres til handelsværdi. Vederlaget skal derfor bestå af kapitalandele, samt en kontant udligningssum svarende til handelsværdien af de overførte aktiver og forpligtelser. Af SKAT-meddelelsen SKM2007.917.SKAT

fremgår det, at når der foreligger økonomiske eller skattemæssige modstående interesser, respekterer SKAT som hovedregel en indgået aftale mellem ikke-interesseforbundne parter, idet det må antages, at den fordeling, som parterne har aftalt, er udtryk for handelsværdien. I SKM2008.198S.SR vurderede skatterådet at der ikke var grundlag for at anfægte værdiansættelsen i en foretaget anpartsombytning og de efterfølgende ophørsspaltninger selvom søskendeforhold og fætter-/kusineforhold som udgangspunkt anses for parter med modstridende interesser. Sagen omhandlede to brødre, der drev tre butikker i forskellige byer. Selskabsstrukturen bestod i tre forskellige anpartsselskaber med en butik i hver. Den ene bror var flertalsanpartshaver i to af selskaberne, mens de i det sidste selskab ejede 50 procent hver. De ønskede begge to at stifte et holdingselskab, og dette skulle gøres med anpartsombytning og ophørsspaltning i tre trin. De benytter ved omstruktureringen handelsværdien jf. TSS-cirkulære 2000-9, samt 2000-10. Skattemæssigt betragtes søskendeforhold som modstridende interesser, men skatterådet kunne i sagen ikke anfægte værdiansættelsen af de enkelte aktiver.

### Balancetilpasning

Forholdet mellem aktiver og forpligtigelser, der overføres til det modtagende selskab, skal svare til forholdet mellem aktiver og forpligtigelser i det indskydende selskab. Dette er indført for at hindre, at der ved en skattefri spaltning overføres gæld til et modtagende selskab i et forhold, som overstiger forholdet mellem aktiver og forpligtigelser i det indskydende selskab. I SKM2010.765.SR godkender skatterådet den udarbejdede værdiansættelse og balancetilpasning. Det bindende svar omhandlede et selskab som var ejet af en privatperson A, samt en Y Ltd. De ejede tilsammen selskabet X, og ønskede i den forbindelse at bringe A's ejerskab til ophør. Dette skulle gøres ved en ophørsspaltning, hvor X skulle deles op i X1 ApS, hvor Y Ltd. skulle være ejer og X2 ApS som A skulle eje. Forholdet mellem aktiver og forpligtigelser var 36,6 procent på balancedatoen i X. Fordelingen blev videreført

i de to nye selskaber, og skatterådet kunne derfor ikke anfægte kravet om balancetilpasning.

SKAT har i SKM2007.916.SKAT opsummeret en række fællestræk ved en række afgørelser og svar, hvilket kan være relevant information for klient og rådgiver.

### Flere selskabsdeltagere

Hvis der i det indskydende selskab er mere end én selskabsdeltager, og en eller flere af disse har været selskabsdeltager i mindre end tre år, uden at have rådet over flertallet af stemmerne og i det modtagne selskab, sammen eller alene kommer til at råde over flertallet af stemmerne, kan der ikke gennemføres en spaltning skattefrit uden tilladelse. I SKM2010.65.SR blev det bekræftet at ejertidskravet stadigvæk er gældende efter lov nr. 525 af 12. juni 2009. Det bindende svar omhandlende A, der igennem hans holdingselskab X Holding ejede en del af selskabet Z A/S. A gennemførte i løbet af 2009 en overdragelse af 45 procent af anparterne i holdingselskabet til sine tre børn, som dermed ejede 15 procent hver. De ønskede via en aktieombytning og en spaltning af holdingselskabet at opnå en struktur, hvor A samt sine tre børn B, C, D hver fik deres eget holdingselskab, der tilsammen skulle eje X Holding. Det var spørgerens opfattelse at, via overdragelsen med succession havde de tre børn indtrådt i farens anskaffelsessum og anskaffelsestidspunkt og dermed indtrådte jf. gældende praksis i FUSL § 15a, stk. 1, 8. pkt. og dermed overholdte kravet. Spørgeren ville vide om den gældende bestemmelse stadigvæk var gældende efter lov 525. af 12. juni 2009, hvilket Skatterådet bekræftede.

Ved vurderingen af ejertiden er det afgørende om deltagerne i spaltningen på vedtagelsestidspunktet for spaltningen har været selskabsdeltager i over tre år jf. SKM2008.728.DEP, som er skatteministeriets svar til FSR's kommentarer til lov nr. 343 af 18. april 2007.

## Statusskifte

I forbindelse med forårspakken blev der indført en regel om aktier som skifter skattemæssigt status. Ifølge ABL § 33 a skal aktier, der skifter skattemæssigt status anses for afskaffet og anskaffet til handelsværdien for statusskiftet.

I forbindelse med holdingkravet vil det dog ikke blive betragtet som afståelse, og vil forsat kunne opretholdes som en skattefri omstrukturering<sup>86</sup>.

---

<sup>86</sup>[http://brandtrevision.dk/media/Revifaxen\\_nummer\\_830.pdf](http://brandtrevision.dk/media/Revifaxen_nummer_830.pdf)

## Case

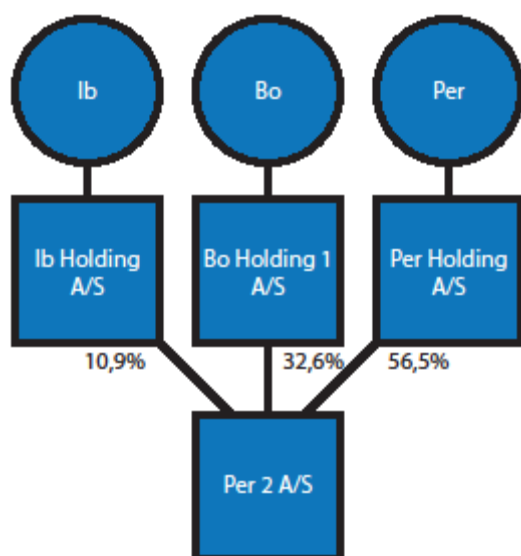
### Indledning:

Vi er blevet kontaktet af Ib, Bo og Per, der ønsker at klargøre deres selskaber til et eventuelt generationsskifte der forventes igangsat indenfor de kommende år. Salget eller generationsskiftet er ikke yderligere planlagt, men de er enige om at det vil være en styrkelse af deres selskaber, hvis de bliver lagt sammen. Endvidere ønsker de at indlemme Ib i ejerkredsen. Ib har været en nær medarbejder i Bo A/S fra virksomhedens start.

Per har været ejer af sin håndværker virksomhed med speciale i renovering siden 1999 og ser det som en fordel at fusionere med den håndværker virksomhed der siden 1988 er ejet af Bo. Per har i de seneste år haft overskud i sin virksomhed, og ønsker at udvide sit forretningsområde for at på lang sigt sikre virksomhedens eksistens. Bo har med succes specialiseret sig i nystartede projektbyggerier, en niche som Per længe har ønsket at beskæftige sig med.

Generelt har Bo, Ib og Per ingen holdning til, hvordan klargøringen skal finde sted. Dog ønsker de alle tre et holdingselskab indskudt mellem driftsselskabet og dem selv og ønsker for så vidt muligt at minimere deres beskatning. I nedenstående afsnit er omstruktureringen delt op i tre trin. Først beskriver vi, hvordan vi har valgt at klargøre Per 1 A/S og Per 2 A/S til den senere valgte omstrukturingsmodel, fusion. Derefter klargøres Bo A/S, der ender med at selskaberne Per 2 A/S og Bo A/S bliver fusioneret. De tre trin er dermed en sammenhængende omstrukturering, der har til formål at indlemme Ib som selskabsdeltager, at sammenlægge driftsselskaberne og indskyde et holdingselskab mellem driftsaktiviteten og ejerne. Der er udarbejdet et forslag til, hvordan de tre personer kan gennemføre sammenlægningen af Bo A/S og Per 2 A/S og som vidt muligt opfylder deres krav.

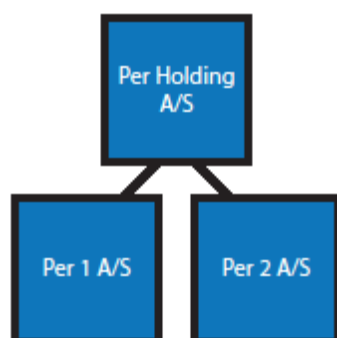
Figur 14: Endelig konstruktion



### Trin 1: Klargøring af Per's selskaber

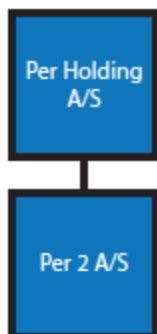
Som led i ovenstående nævnte klargøring ønsker Per at fusionere sine to selskaber Per 1 A/S og Per 2 A/S. Per ejer de to selskaber igennem sit holdingselskab Per Holding A/S. Per ønsker at foretage en uegentlig fusion, hvor Per 1 A/S er det indskydende selskab og Per 2 A/S er det modtagende selskab.

Figur 15: Per før omstrukturering





Figur 16: Per efter omstrukturering



Eftersom hverken Per 1 A/S eller Per 2 A/S har mulighed for at fremføre så store skattemæssige underskud, at det vil kunne betale sig at gennemføre en skattepligtig fusion vil det være mest fordelagtigt at gennemføre fusionen skattefrit. Det anbefales til Per derfor at gennemføre fusionen skattefrit, da der ikke vil, efter vores vurdering, være nogle skattemæssige fordele ved at gennemføre den skattepligtig. Ved at gennemføre fusionen skattefrit vil Per Holding A/S ikke blive afståelsesbeskattet af de aktier, der overdrages fra Per 1 A/S til Per 2 A/S. Beskatningen vil derimod blive udskudt til det tidspunkt, hvor Per Holding A/S afstår aktierne jf. FUSL § 8, stk. 1.

Idet reglerne vedrørende skattefri fusion med tilladelse i FUSL §§ 3 og 4 er ophævet ved indførelse af lov nr. 343 af 18. april 2007 er det eneste krav til Per Holding A/S's fusion, at de gældende krav i FUSL kapitel 1 skal overholdes i forbindelse med fusionen.

Kravene der skal opfyldes som led af fusionen mellem Per 1 A/S og Per 2 A/S er, at Per 1 A/S er skattepligtig indtil fusionsdatoen jf. FUSL § 7, stk. 1, 1. pkt. Endvidere skal aktiverne og forpligtelserne fra Per 1 A/S jf. FUSL § 8 opgøres i Per 2 A/S, som om de var anskaffet på det tidspunkt og til de anskaffelsessummer som Per 1 A/S har erhvervet dem til.

Endvidere skal de eventuelle skattemæssige afskrivninger og nedskrivninger, som Per 1 A/S har foretaget anses som værende foretaget af Per 2 A/S. Som det fremgår

af FUSL § 2, stk. 1, skal vederlaget bestå af minimum en aktie fra det modtagende selskab, samt en eventuel kontant udligningssum.

Denne omstruktureringsmodel er særligt anvendelig idet "holdingreglen" som gælder ved de andre omstruktureringsmodeller, såsom spaltning, aktieombytning og tilførsel af aktiver uden tilladelse fra SKAT, ikke skal respekteres ved skattefrie fusioner, hvilket er ensbetydende med at Per Holding A/S umiddelbart efter fusionen af sine to selskaber kan sælge vederlagsaktierne i det fusionerede selskab.

Nedenstående figur viser balancen for henholdsvis Per 1 A/S og Per 2 A/S før fusionen som gennemføres den 1/7 2011, men med tilbagevirkende kraft fra den 1/1 2011 der er skæringsdatoen for regnskabsåret i Per 2 A/S, idet Per 1 A/S og Per 2 A/S er koncernforbundne jf. SEL 31 C er de dermed sambeskattede jf. SEL § 31, stk. 1. Dette betyder at fusionen kan gennemføres med tilbagevirkende kraft til det modtagende selskabs regnskabsår jf. FUSL § 5.

Tabel 1: Balance for Per 1 A/S pr. 01.07.2011

<b>Aktiver</b>	Handel	Regnskab
Goodwill	200	100
Immaterielle anlægsaktiver	200	100
Grunde og bygninger	3600	3500
Produktionsanlæg og maskiner	3000	3000
Materielle anlægsaktiver	6600	6500
<b>ANLÆGSAKTIVER</b>	<b>6800</b>	<b>6600</b>
Fremstillede varer+ handelsbeholdning	3000	3000
Varebeholdninger	3000	3000
Tilgodeh. fra salg	2200	2200
Andre tilgodehavender	260	260
Tilgodehavender	2460	2460
Andre værdipapirer	572	572
Værdipapirer	572	572
Likvide beholdninger	150	150
Likvide beholdninger	150	150
<b>OMSÆTNINGSAKTIVER</b>	<b>6182</b>	<b>6182</b>
<b>AKTIVER</b>	<b>12982</b>	<b>12782</b>
<b>Passiver</b>	<b>Handel</b>	<b>Regnskab</b>
Aktiekapital	500	500
Overført resultat	4060	4060
<b>EGENKAPITAL</b>	<b>4560</b>	<b>4560</b>
Hensætt. til udskudt skat	605	305
<b>HENSATTE FORPLIGTELSE</b>	<b>605</b>	<b>305</b>
Gæld til realkreditinst.	2500	2600
Langfristede gældsforp.	2500	2600
Gæld til pengeinst.	2200	2200
Leverandørgæld.	2067	2067
Selskabskat	50	50
Anden gæld	1000	1000
Kortfristede gældsforp.	5317	5317
<b>GÆLDSFORPLIGTELSE</b>	<b>7817</b>	<b>7917</b>
<b>FORPLIGTELSE</b>	<b>12982</b>	<b>12782</b>

Tabel 2: Balance for Per 2 A/S pr. 01.01.2011

<b>Aktiver</b>	Handel	Regnskab
Goodwill	0	0
Immaterielle anlægsaktiver	0	0
Grunde og bygninger	1850	1600
Produktionsanlæg og maskiner	0	0
Andre anlæg	500	500
Materielle anlægsaktiver	2350	2100
<b>ANLÆGSAKTIVER</b>	<b>2350</b>	<b>2100</b>
Fremstillede varer+ handelsbeholdning	440	400
Varebeholdninger	440	400
Tilgodeh. fra salg	600	600
Andre tilgodehavender	50	50
Tilgodehavender	650	650
Likvide beholdninger	25	25
Likvide beholdninger	25	25
<b>OMSÆTNINGSAKTIVER</b>	<b>1115</b>	<b>1075</b>
<b>AKTIVER</b>	<b>3465</b>	<b>3175</b>
<b>Passiver</b>	Handel	Regnskab
Aktiekapital	500	500
Overført resultat	550	550
<b>EGENKAPITAL</b>	<b>1050</b>	<b>1050</b>
Hensætt. til udskudt skat	490	100
<b>HENSATTE FORPLIGTELSE</b>	<b>490</b>	<b>100</b>
Gæld til realkreditinst.	1000	1100
Langfristede gældsforp.	1000	1100
Gæld til pengeinst.	300	300
Leverandørgæld.	475	475
Anden gæld	150	150
Kortfristede gældsforp.	925	925
<b>GÆLDSFORPLIGTELSE</b>	<b>1925</b>	<b>2025</b>
<b>FORPLIGTELSE</b>	<b>3465</b>	<b>3175</b>

Åbningsstatussen for det fortsættende selskab er lavet i tabel 3. Det fortsættende selskab Per 2 A/S indtræder i det indskydendes selskabs(Per 1 A/S) anskaffelsessum og tidspunkt, samt skattemæssige afskrivninger jf. FUSL § 8, stk. 1. Dette ses i tabel 1, der viser det fusionerede selskabs balance. Tidligere skattemæssige underskud i de to selskaber kan ikke fremføres og er derfor tabt for Per 1 A/S og Per 2 A/S, men kan benyttes i Per Holding A/S, der er moderselskabet, jf. FUSL § 8, stk. 6, 2. pkt.

Vederlaget er ikke reguleret i fusionsskatteloven, men det fremgår af SKAT's praksis jf. SKM2003.574.LSR at udgangspunktet er at ombytningsforholdet skal ske til handelsværdi. I forarbejderne til L110 fremgår det ligeledes at det som udgangspunkt sker til handelsværdi.

Som led i omstruktureringen skal Per vederlægges med aktier i Per 2, og aktiekapitalen bliver derfor forhøjet med kr. 500.000 således at aktiekapitalen i Per 2 A/S efter fusionen er på kr. 1.000.000 I nedenstående figur vises åbningsbalancen for Per 2 A/S efter fusionen, som er det fortsættende selskab. De selskabsmæssige opgaver, krav og konsekvenser ved fusionen vil vi ikke komme ind på, idet vi har afgrænset os fra dette.

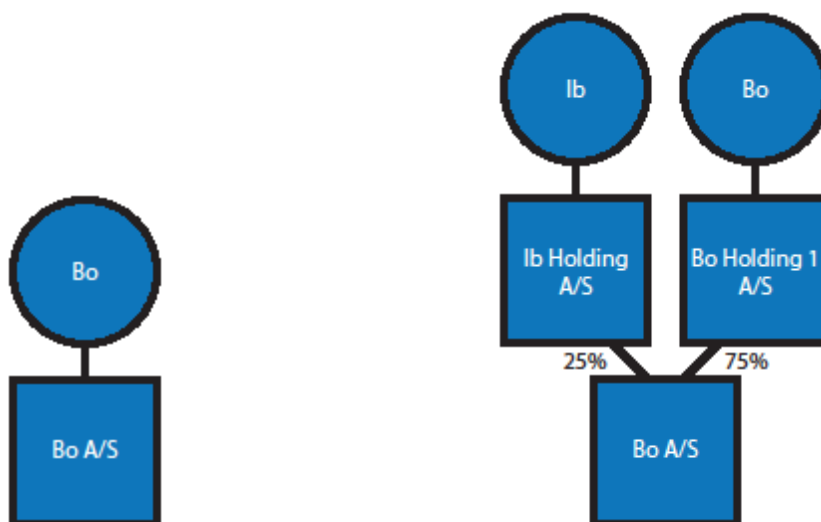
Tabel 3: Åbningsbalance efter fusionen i Per 2 A/S

<b>Aktiver</b>	Handel	Regnskab
Goodwill	200	100
Immaterielle anlægsaktiver	200	100
Grunde og bygninger	5450	5100
Produktionsanlæg og maskiner	3000	3000
Andre anlæg	500	500
Materielle anlægsaktiver	8950	8600
<b>ANLÆGSAKTIVER</b>	<b>9150</b>	<b>8700</b>
Fremstillede varer+ handelsbeholdning	3440	3400
Varebeholdninger	3440	3400
Tilgodeh. fra salg	2800	2800
Andre tilgodehavender	310	310
Tilgodehavender	3110	3110
Andre værdipapirer	572	572
Værdipapirer	572	572
Likvide beholdninger	175	175
Likvide beholdninger	175	175
<b>OMSÆTNINGSAKTIVER</b>	<b>7297</b>	<b>7257</b>
<b>AKTIVER</b>	<b>16447</b>	<b>15957</b>
<b>Passiver</b>	Handel	Regnskab
Aktiekapital	1000	1000
Overført resultat	4610	4610
<b>EGENKAPITAL</b>	<b>5610</b>	<b>5610</b>
Hensætt. til udskudt skat	1095	405
<b>HENSATTE FORPLIGTELSE</b>	<b>1095</b>	<b>405</b>
Gæld til realkreditinst.	3500	3700
Langfristede gældsforp.	3500	3700
Gæld til pengeinst.	2500	2500
Leverandørgæld.	2542	2542
Selskabskat	50	50
Anden gæld	1150	1150
Kortfristede gældsforp.	6242	6242
<b>GÆLDSFORPLIGTELSE</b>	<b>9742</b>	<b>9942</b>
<b>FORPLIGTELSE</b>	<b>16447</b>	<b>15957</b>

## Trin 2: Klargøring af Bo's selskab

Som en del af omstruktureringen af fusionen mellem Bo A/S og Per 2 A/S kigger vi nu på den del af konstruktionen, der kommer af det oprindelige Bo A/S. Bo ejer selskabet Bo A/S, som han har ejet siden 1988. Bo ønsker at sælge en del af selskabet til Ib, der har været en nær medarbejder fra virksomhedens start. Af hensyn til den kommende fusion mellem Per 2 A/S og Bo A/S vil de gerne af hensyn til skattemæssig optimering have, hver deres holdingselskab. Bo ønsker at overdrage 25 procent af Bo A/S til Ib.

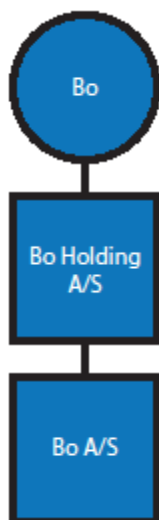
Figur 17: Bo A/S før og efter omstrukturering



### Første trin: Aktieombytning mellem Bo A/S og Bo Holding A/S

Den første del af omstruktureringen er en aktieombytning mellem det nystartede Bo Holding A/S og Bo A/S.

Figur 18: Stiftelse af holdingkonstruktion



For at kunne lave en aktieombytning skal kravene i aktieavancebeskatningslovens § 36 være opfyldt. Reglerne fastlægger at der kan gennemføres en henholdsvis skattefri med eller uden tilladelse eller en skattepligtig aktieombytning. Eftersom det er et led i et større generationsskifte, der, hverken har skatteundgåelse og skatteunddragelse som hovedformål, men derimod et forretningsmæssigt hovedformål har vi anbefalet at lave en skattefri aktieombytning med tilladelse fra skattemyndigheder. Grunden til at der anbefales en skattefri aktieombytning med tilladelse er at holdingkravet undgås således at aktieombyningen ved en eventuel konkurs ikke bliver skattepligtig. Der vurderes at der i denne omstrukturering godt kan opnås tilladelse fra skattemyndighederne.

For at kunne gennemføre en aktieombytning skal der besiddes et flertal af stemmerne i det indskydende selskab jf. ABL § 36, stk. 2. Dette er opfyldt i Bo A/S, idet Bo som eneaktionær besidder 100 procent af stemmerne. Bo får som aktionær i driftsselskabet aktier i det nystiftet holdingselskab, der svarer til handelsværdien af aktierne i driftsselskabet. I vores case har vi valgt at fastsætte handelsværdien af de unoterede aktier som aktivmassens værdi, grundet der forefindes ikke noget internt opbygget goodwill. Dette fremgår af nedenstående balance, som er balancen for Bo A/S. Som vederlag får Bo 100 procent af aktierne i Bo Holding A/S,



der svarer til handelskursen på de modtagne aktier. Aktieombytningen bliver foretaget 1/8 2011

Tabel 4: Bo A/S

<b>Aktiver</b>	Handel	Regnskab
Goodwill	160	80
Immaterielle anlægsaktiver	160	80
Grunde og bygninger	4360	4080
Produktionsanlæg og maskiner	2400	2400
Andre anlæg	400	400
Materielle anlægsaktiver	7160	6880
<b>ANLÆGSAKTIVER</b>	<b>7320</b>	<b>6960</b>
Fremstillede varer+ handelsbeholdning	2720	2720
Varebeholdninger	2720	2720
Tilgodeh. fra salg	2240	2240
Andre tilgodehavender	248	248
Tilgodehavender	2488	2488
Likvide beholdninger	140	140
Likvide beholdninger	140	140
<b>OMSÆTNINGSAKTIVER</b>	<b>5348</b>	<b>5348</b>
<b>AKTIVER</b>	<b>12668</b>	<b>12308</b>
<b>Passiver</b>	Handel	Regnskab
Aktiekapital	500	500
Overført resultat	3498	3498
<b>EGENKAPITAL</b>	<b>3998</b>	<b>3998</b>
Hensætt. til udskudt skat	876	356
<b>HENSATTE FORPLIGTELSE</b>	<b>876</b>	<b>356</b>
Gæld til realkreditinst.	2800	2960
Langfristede gældsforp.	2800	2960
Gæld til pengeinst.	2000	2000
Leverandørgæld.	2034	2034
Selskabskat	40	40
Anden gæld	920	920
Kortfristede gældsforp.	4994	4994
<b>GÆLDSFORPLIGTELSE</b>	<b>7794</b>	<b>7954</b>
<b>FORPLIGTELSE</b>	<b>12668</b>	<b>12308</b>

Kapitalandelene fra Bo A/S, der erhverves af Bo Holding A/S som led i transaktionen, medfører succession, hvilket betyder at de anses for anskaffet til samme tid og pris som de afståede aktier.

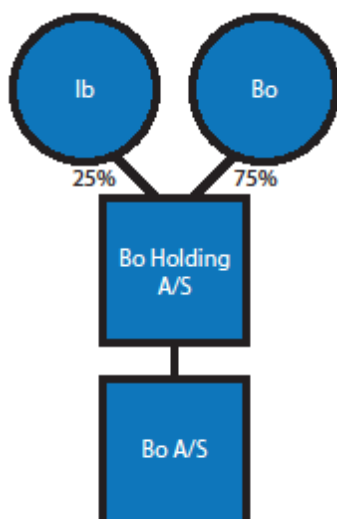
Aktieombytningen skal være gennemført inden seks måneder fra første ombytningsdag, men idet transaktionen gennemføres på samme tidspunkt er dette krav opfyldt. I SKM2001.287.SR blev der gennemført en aktieombytning, spaltning og fusion på samme dag. Da omstruktureringen gennemføres med tilladelse skal der fremsendes en præcis ansøgning, hvor formålet med omstruktureringen klarlægges. I SKM2005.167.ØLR blev ansøgningen afvist af SKAT, idet der ikke var tilstrækkeligt dokumentation eller uddybning af formålet. Aktieombytningen forventes at bliver foretaget 1/1 2011

Et generationsskifte vil som oftest blive betragtet som forretningsmæssigt begrundet, dette forudsætter at begrundelsen er et ønske med henblik på virksomhedens videreførelse det er dog betinget af at generationsskiftet skal være aktuelt og konkret. I den case der beskrives her, er virksomhedens videreførelse netop hovedårsagen til den indviklede konstruktion, hvor Ib er personen, der skal fortsætte driften af selskabet på det tidspunkt, hvor Per og Bo ønsker at træde tilbage. I vores tilfælde er aktieombytningen en del af et større generationsskifte, og i SKM2003.118.TSS ønskede ansøgeren ligesom det er tilfældet med den i dette afsnit beskrevne case først, at gennemføre en aktieombytning og derefter en spaltning.

### Andet trin: Salg af kapitalandele til Ib, samt spaltning af holdingselskab

Næste trin af omstruktureringen er at Bo erhverver 25 procent af aktiekapitalen i Bo Holding A/S og derefter en spaltning af holdingselskabet, så både Ib og Bo får hver deres holdingselskab. Dette er praktisk i forhold til den fortsatte omstrukturering og fremtidige forskellige skattemæssige dispositioner som de ønsker at foretage. Eksempelvis har de måske ikke samme ønsker og behov for udbyttebetaling og lignende. Reglerne vedrørende spaltning er oplyst i FUSL §§ 15 a og b. Det anbefales at Ib og Bo laver en skattefri spaltning uden tilladelse fra SKAT.

Figur 19: Ib og Bo ejerandele



Alternativt kan omstruktureringen ske ved at Ib erhverver 25 procent af driftsselskabet. Erhvervelsen kan ske ved at Ib af egen midler betaler for 25 procent af aktivmassen i Bo A/S. Et andet alternativ er at Ib af Bo Holding A/S låner kapital i form af gældsbreve til at erhverve 25 procent af aktivmassen i Bo A/S. Dette forudsætter at der i Bo Holding A/S er tilstrækkelige likvide midler til at kunne foretage dette lån. Efterfølgende er det muligt for Ib at foretage en aktieombytning, således hans ønske om et holdingselskab opfyldes.

Skattefri spaltning deles op i skattefri spaltning med tilladelse og skattefri spaltning uden tilladelse. I vores tilfælde er det muligt at gennemføre en spaltning uden tilladelse, idet værnskravene i forbindelse med omstruktureringen kan overholdes.

#### *Ib's køb af kapitalandele i Bo Holding A/S*

Idet handelsværdien for 25 procent af aktiekapitalen i Bo Holding A/S er kr. 12,668 mio., skal Bo skal dermed vederlægges med kr. 3,167 mio. af Ib for de 25 procent af aktiekapitalen i Bo Holding A/S.

Tabel 5: Bo Holding A/S

<b>Aktiver</b>	Handel	Regnskab
Andre værdipapirer	12668	12668
Værdipapirer	12668	12668
Likvide beholdninger	0	0
Likvide beholdninger	0	0
OMSÆTNINGSAKTIVER	12668	12668
<b>AKTIVER</b>	<b>12668</b>	<b>12668</b>
<b>Passiver</b>	Handel	Regnskab
Aktiekapital	12668	12668
Overført resultat	0	0
EGENKAPITAL	12668	12668
FORPLIGTELSE	12668	12668

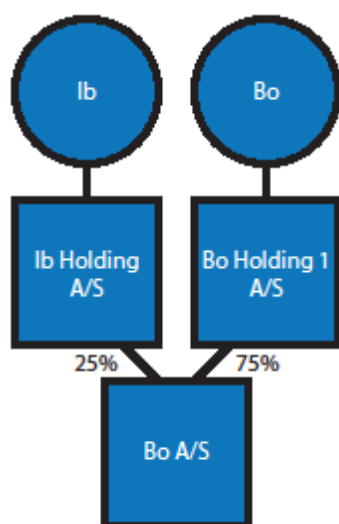
De 25 procent anses for afstået af Bo, og han skal derfor beskattes jf. ABL § 12 som fastslår at han skal beskattes af avancen. Vi har imidlertid anbefalet ham at benytte en bestemmelse i PBL § 15 a som giver personer, der i forbindelse med afståelse af deres erhvervsmæssige virksomhed eller en andel af denne opnår en skattepligtig fortjeneste eller personer, der afstår aktier i et selskab, der driver erhvervsmæssig virksomhed, og hvori den pågældende er hovedaktionær, jf. aktieavancebeskatningslovens § 4. Denne bestemmelse giver mulighed for at

etablere en pensionsopsparing med op til kr. 2.507.900. (2010-niveau). Pensionsordningen skal være en pensionsordning med løbende udbetalinger, en rateforsikring eller en rateopsparing i pensionsøjemed. Bestemmelsen er indsat for at sikre eventuelle virksomhedsejerne, som måske ikke har lavet en pensionsopsparing i tiden som virksomhedsejer. Den resterende vederlagssum på kr. 659.100 indgår i hans skattepligtige indkomst. Idet han tidligere har lidt et tab i forbindelse med en risikofyldt aktiehandel, er det ham muligt at fratække tabet i den skattepligtige indkomst, jf. ABL § 13 A, stk. 2, således han ikke bliver beskattet af de kr. 659.100.

### *Spaltning af Bo Holding A/S*

Herefter spalter vi Bo Holding A/S i en ophørsspaltning, hvor Bo Holding A/S ophører med at eksistere. Ved spaltningen, hvor aktiverne og forpligtigelserne i Bo Holding A/S bliver fordelt til to selskaber, skal Bo og Ib fordeles i samme forhold som hidtil i opdelingen i Bo Holding A/S. Vi har valgt at oprette to nye selskaber til formålet, Ib Holding A/S og Bo Holding 1 A/S.

Figur 20: Spaltning af Bo Holding A/S



Et alternativ til spaltningen af Bo Holding A/S er at Bo og Ib bibeholder deres ejerskab i Bo Holding A/S, således de fortsat kommer til at eje henholdsvis 75 procent og 25 procent af holdingselskabet, uden at oprette Bo Holding 1 A/S og Ib

Holding A/S. Hvis denne mulighed benyttes forudsætter det at Bo og Ib har nogle klare aftaler omkring udbytte udlodning, geninvestering mv.

Grunden til at der er valgt at lave en ophørsspaltning af Bo Holding A/S, er at det vil gøre det mindre kompliceret for både Bo og Ib at råde over det udbytte, de hver især får af driftsselskabet. Havde de valgt alternativet var det ikke muligt individuelt, at råde over de midler der ligger i holdingselskabet. Endvidere vil et eventuelt salg af aktier ikke blive vanskeliggjort af en modsættende partner.

Derfor bliver Ib Holding A/S vederlagt 25 procent af aktiverne i Bo Holding A/S, 25 procent af Bo A/S, og Bo Holding 1 A/S vederlægges med den resterende del af aktivmassen, hvilket er ensbetydende med 75 procent af Bo A/S.

Spaltningen bliver gjort skattefrit uden tilladelse fra SKAT. Den skattefrie spaltning medfører ingen afståelsesbeskatning hos Bo Holding A/S og selskabet er skattepligtig frem til spaltningsdatoen 1/1 2011.

For de modtagende selskaber Bo Holding 1 A/S og Ib Holding A/S medfører transaktionen at de succederer ind i de modtagne aktiver og forpligtelser, i dette tilfælde drejer det sig om kapitalandele i Bo A/S. Det betyder, at de anses for anskaffet til samme tid og sted som Bo Holding A/S har erhvervet dem til.

Tabel 6: Ib Holding A/S

<b>Aktiver</b>	Handel	Regnskab
Andre værdipapirer	3167	3167
Værdipapirer	3167	3167
OMSÆTNINGSAKTIVER	3167	3167
AKTIVER	3167	3167
<b>Passiver</b>	Handel	Regnskab
Aktiekapital	2000	2000
Overført resultat	0	0
EGENKAPITAL	2000	2000
Gæld til pengeinst.	1167	1167
Kortfristede gældsforp.	1167	1167
GÆLDSFORPLIGTELSER	1167	1167
FORPLIGTELSER	3167	3167

For Bo og Ib medfører transaktionen ingen konsekvenser, idet de kun modtager kapitalandele i henholdsvis Bo Holding 1 A/S og Ib Holding A/S. Hvis de havde modtaget et kontantvederlag var de blevet beskattet af dette jf. de gældende regler i aktieavancebeskatningsloven.

Tabel 7: Bo Holding 1 A/S

<b>Aktiver</b>	Handel	Regnskab
Andre værdipapirer	9501	9501
Værdipapirer	9501	9501
OMSÆTNINGSAKTIVER	9501	9501
AKTIVER	9501	9501
<b>Passiver</b>	Handel	Regnskab
Aktiekapital	5000	5000
EGENKAPITAL	5000	5000
Gæld til pengeinst.	4501	4501
Kortfristede gældsforp.	4501	4501
GÆLDSFORPLIGTELSER	4501	4501
FORPLIGTELSER	9501	9501

Vederlæggelsen skal ske til handelsværdi, som i handlen er den skattemæssige værdi af kapitalandelene som Bo Holding A/S ejer i Bo A/S. Dette skyldes at de er de eneste aktiver i Bo Holding A/S, og vederlaget derfor er kr. 12,668 mio.

Reglerne vedrørende skattefrie omstruktureringer er siden indførslen i 2007 løbende blevet ændret blandt andet med forårspakken<sup>87</sup>, hvor holdingkravet blev indført. De gældende værnsregler, der er indført med hensyn til spaltning, bliver i vores tilfælde overholdt. Dog vil der i forbindelse med et fremtidigt salg af kapitalandelene i Bo A/S kunne medføre at spaltningen bliver skattepligtig. Holdingkravet varer i en periode på tre år efter vedtagelsen af spaltningen, og er ikke til hinder for en eventuel fremtidig omstrukturering<sup>88</sup>. Holdingkravet vil i det tilfælde videreføres i det modtagende selskab.

---

<sup>87</sup> Lov nr. 525 af 12. juni 2009

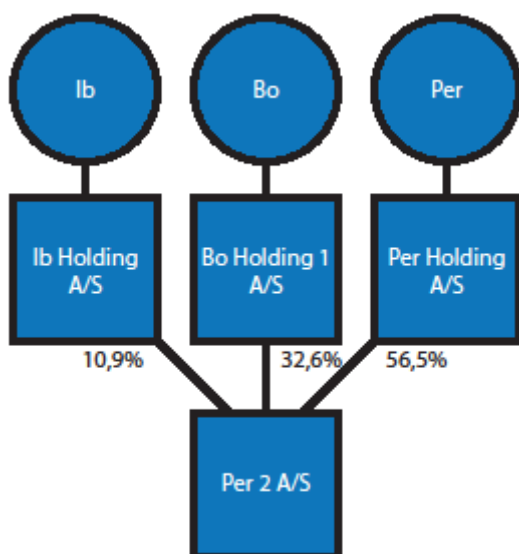
<sup>88</sup><http://www.skat.dk/SKAT.aspx?oId=1813945&vId=0>



### Trin 3: Sammenlægning af Bo A/S og Per 2 A/S

Sidste trin af omstruktureringen er en sammenlægning af de to driftsselskaber Bo A/S og Per 2 A/S. Omstruktureringsmæssigt kan det ske på flere måder, idet der kan gennemføres en fusion, men også en tilførsel af aktiver fra Bo A/S til Per 2 A/S.

Figur 21: Endelig selskabskonstruktion



Reglerne vedrørende tilførsel af aktiver står i FUSL § 15 c, samt i FUSL § 15 d. Grunden til at der er valgt at gennemføre en fusion mellem de to driftsselskaber er, at hvis vi havde gennemført en tilførsel af aktiver, havde Bo A/S (det tidligere driftsselskab) modtaget aktier eller anpartar fra Per, og ville have været et fortsættende selskab. Dette er ikke hensigtsmæssigt idet vi allerede har gennemført de ønskede organisatoriske ændringer i ejerstrukturen, Derfor gennemfører vi en skattefri fusion mellem Bo A/S og Per 2 A/S, der bliver det fortsættende selskab. Som tidligere nævnt findes der ikke et holdingkrav i fusionsreglerne og idet Per Holding A/S ikke tidligere har gennemført en omstrukturering med et holdingkrav er det frit for selskabet at sælge sine andele i det fusionerede selskab. Dette har Ib Holding A/S og Bo Holding 1 A/S ikke mulighed for, da de som led af de tidligere selskabsmæssige omstruktureringer er bundet af et holdingkrav.

Idet Pers selskab er det største skal, Ib og Bo som led af fusionen kun modtage aktier i det fortsættende selskab Per 2 A/S. Fusionsdatoen skal være skæringsdatoen for det modtagende selskabs regnskabsår altså 1/1. Per 2 A/S succederer ind i Bo A/S's aktiver og forpligtelser og derfor anses de for anskaffet til samme pris og på samme tid som Bo A/S har erhvervet dem til.

Vederlæggelsen sker til handelsværdi og som det kan ses i tabel 4 er den handelsmæssige værdi af Bo A/S kr. 12,668 mio. I forbindelse med fusionen sker der kun vederlæggelse i aktier og derfor udsteder Per 2 A/S aktier til en samlet værdi svarende til handelsværdien i Bo A/S, der som tidligere nævnt er på kr. 12,668 mio. til henholdsvis til Bo Holding 1 A/S og Ib Holding A/S. Ib Holding A/S får aktier til en værdi af kr. 3,167 mio., hvilket svarer til 25 procent af handelsværdien i Bo A/S. Bo Holding A/S modtager aktier i Per 2 A/S svarende til en værdi på kr. 9,501 mio., hvilket svarer til de resterende 75 procent af handelsværdien i Bo A/S. I det fortsættende selskab Per 2 A/S kommer Per Holding A/S til at eje  $(16447/29115 \cdot 100)$  56,5 procent af Per 2 A/S. Ejerandelen i Ib Holding A/S vil være  $(3167/29115 \cdot 100)$  10,9 procent af Per 2 A/S og endelig vil ejerandelen i Bo Holding 1 A/S være  $(9501/29115 \cdot 100)$  32,6 procent.

Idet de tre holdingselskaber hver især ejer mere end 10 procent af Per 2 A/S har de alle mulighed for at overføre udbytte skattefrit op i de respektive holdingselskaber jf. SEL § 13, stk. 1, nr. 2, endvidere skal gevinster eller tab vedrørende aktierne ikke medregnes i den skattepligtige indkomst i henhold til ABL § 8.

På grund af den tidligere spaltning af holdingselskabet Bo Holding A/S besidder Ib Holding A/S og Bo Holding 1 A/S et holdingkrav, der betyder at de respektive selskaber ikke kan sælge deres ejerandele i Per 2 A/S indenfor en periode på tre år gældende fra den oprindelige spaltingsdato. Hvis de imidlertid vælger at sælge deres ejerandele inden den tre årige periode er udløbet vil spaltningen blive skattepligtig for både Bo Holding 1 A/S og Ib Holding A/S jf. FUSL § 15 a, stk. 1, 5. pkt.

Tabel 8: Per 2 A/S

<b>Aktiver</b>	Handel	Regnskab
Goodwill	360	180
Immaterielle anlægsaktiver	360	180
Grunde og bygninger	9810	9180
Produktionsanlæg og maskiner	5400	5400
Andre anlæg	900	900
Materielle anlægsaktiver	16110	15480
<b>ANLÆGSAKTIVER</b>	<b>16470</b>	<b>15660</b>
Fremstillede varer+ handelsbeholdning	6160	6120
Varebeholdninger	6160	6120
Tilgodeh. fra salg	5040	5040
Andre tilgodehavender	558	558
Tilgodehavender	5598	5598
Andre værdipapirer	572	572
Værdipapirer	572	572
Likvide beholdninger	315	315
Likvide beholdninger	315	315
<b>OMSÆTNINGSAKTIVER</b>	<b>12645</b>	<b>12605</b>
<b>AKTIVER</b>	<b>29115</b>	<b>28265</b>
<b>Passiver</b>	Handel	Regnskab
Aktiekapital	1500	1500
Overført resultat	8108	8108
<b>EGENKAPITAL</b>	<b>9608</b>	<b>9608</b>
Hensætt. til udskudt skat	1971	761
<b>HENSATTE FORPLIGTELSE</b>	<b>1971</b>	<b>761</b>
Gæld til realkreditinst.	6300	6660
Langfristede gældsforp.	6300	6660
Gæld til pengeinst.	4500	4500
Leverandørgæld.	4576	4576
Selskabskat	90	90
Anden gæld	2070	2070
Kortfristede gældsforp.	11236	11236
<b>GÆLDSFORPLIGTELSE</b>	<b>17536</b>	<b>17896</b>
<b>FORPLIGTELSE</b>	<b>29115</b>	<b>28265</b>

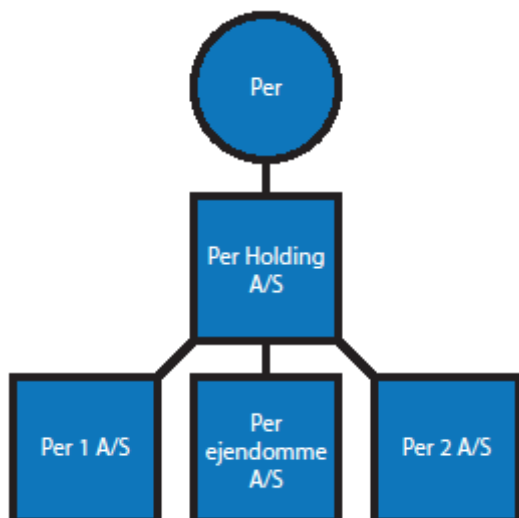
## Konklusion på casen

Der er i denne case illustreret, hvordan en omstrukturering kan gennemføres. Teorierne fra de enkelte teoriafsnit er implementeret i et praktisk eksempel. Alt afhængig af selskabsdeltagernes ønsker og selskabernes opbygning kan der gennemføres en omstrukturering på den måde der ønskes. Ib, Bo, og Per har i dette tilfælde opnået en simpel ejerstruktur, hvor de individuelt har store muligheder for at disponere over deres respektive ejerandele og den udbyttefordeling som Per 2 A/S forventes at generere de næste par år. Dermed er vejen banet for det fremtidige generationsskifte, hvor Per og Bo ønsker at trappe ned på det daglige arbejde.

I forbindelse med en omstrukturering skal der rettes opmærksomhed på eventuelle faldgrupper. Eksempelvis kan en eventuel konkurs i det omstrukturerede selskab kombineret med et eksempelvis holdingkrav være fatalt. Hvis Per 2 A/S går konkurs før holdingkravet for Bo Holding 1 A/S og Ib Holding A/S er udløbet anses aktierne for afstået, hvilket betyder at omstruktureringen bliver skattepligtig. I praksis anses aktierne først for afstået når selskabet er afmeldt ved Erhvervs og Selskabsstyrelsen.

De foretagne omstruktureringer kunne også være anderledes ved en ændret organisationsstruktur og andre ejerønsker. Hvis Per havde ønsket at udskille sine grunde, bygninger og produktionsanlæg fra sine to driftsselskaber, eller ønske at pille en afdeling ud af selskaberne kunne der være foretaget en grenspaltning eller en tilførsel af aktiver til et nystartet eller eksisterende selskab.

Figur 22: Alternativ selskabskonstruktion



Planlægningsmæssigt skal parterne ligeledes gå ind i overvejelserne omkring en omstrukturering og et generationsskifte i god tid. Parterne skal finde ud af, hvordan de vil foretage den endelige omstrukturering. Skal der ske et virksomhedssalg, skal virksomheden fusioneres, skal der ske en succession til sine børn eller lade en nær medarbejder overtage virksomheden?

## Nødvendigheden af omstruktureringer med tilladelse

Med indførslen af de objektive regler blev der åbent en mulighed for de selskaber, der ikke kunne opnå en tilladelse fra skattemyndighederne. Dette medførte en stigning i antallet af omstruktureringer, som vist i tabellen i bilag 1, der er en undersøgelse foretaget af Skatteministeriet i 2008. I tabellen ses antallet af omstruktureringer foretaget i 2006 og 2007 i de respektive skattecentre. Tabellen viser ikke antallet af omstruktureringer foretaget med benyttelse af de objektive regler, men viser dog et billede af en stigning af ansøgninger om omstrukturering. Der blev i 2006 modtaget 2926 ansøgninger og i 2007 steg tallet til 3979 ansøgninger, hvilket er en stigning på ca. 36 procent. Det er desværre ikke været muligt, at finde lignede statistikker over gennemførte omstruktureringer i perioden 2008-2011, hvilket kunne have givet et yderligere overblik over konsekvenserne af de foretagne lovændringer foretaget de seneste par år.

Indførslen af de objektive regler har givetvis ført til et fald i ansøgningerne, som benytter de subjektive regler. Selskaberne kan foretage omstruktureringer uden hensyntagen til en forretningsmæssig begrundelse og uden risiko for at få pålagt yderligere krav eller skærpede vilkår mod, at de opfylder de opstillede værnskrav i fusionsskatteloven og aktieavancebeskatningsloven. I modsætning til aktieombytning, spaltning og tilførsel af aktiver er der ved fusion ikke et to-strengsystem, og det er derfor ikke muligt at lave en skattefri fusion med tilladelse fra SKAT.

Man kan derfor spørge *"Er det objektive regelsæt nødvendigt efter indførslen af de objektive regler. Kan det afskaffes?"*

I spørgeskemaundersøgelsen foretaget i specialet ”Omstrukturering af danske aktie- og anpartsselskaber”<sup>90</sup> er der foretaget henvendelse til forskellige rådgivere for at undersøge erfaringerne med det subjektive og det objektive regelsæt. Der fremkommer svar fra i alt otte rådgivere som er en blanding af revisorer og advokater. Undersøgelsen bestod af de 3 nedenstående spørgsmål<sup>91</sup>.

- 1. Set i forhold til omstruktureringer med tilladelse fra SKAT, i hvor høj grad anvendes reglerne for omstrukturering uden tilladelse?*
- 2. Hvis en omstrukturering vurderes at kunne gennemføres både med og uden tilladelse, hvor ofte indhentes der tilladelse?*
- 3. Hvad er jeres generelle holdning til/ erfaring med anvendelsen af de objektive regler(uden tilladelse)?*

Spørgsmål 1 i undersøgelsen baserer sig generelt på spørgsmålet om i, hvor høj grad de objektive regler bliver anvendt. Til dette svarer fem af respondenterne at de for det meste eller ofte benytter sig af reglerne for omstrukturering uden tilladelse. To svarer at de engang imellem benytter reglerne, mens den sidste respondent sjældent benytter reglerne. Af kommentarerne til spørgsmålet fremgår det, at det især er ved aktieombytning at de objektive regler benyttes, og i mindre grad ved spaltning og tilførsel af aktiver. Hvis der umiddelbart efter omstruktureringen, eksempelvis en aktieombytning gennemføres en anden omstrukturering svarer de, at afhængig af karakteren af den sidste

---

<sup>89</sup> Omstrukturering af danske aktie- og anpartsselskaber, Hjortkjær og Hedegaard, 2010 s. 110

<sup>90</sup> Omstrukturering af danske aktie- og anpartsselskaber, Hjortkjær og Hedegaard, 2010 s.110

<sup>91</sup> Omstrukturering af danske aktie- og anpartsselskaber, Hjortkjær og Hedegaard, 2010 s. 110

omstrukturering kan det føre til, at de søger tilladelse for alle omstruktureringerne i processen.

Undersøgelsesresultaterne fra spørgsmål to viser, at det i høj grad er ved spaltning og tilførsel af aktiver, at de objektive regler benyttes. Hvis der både er mulighed for at benytte det subjektive og objektive regelsæt, svarer fire respondenter at de ofte eller for det meste ville indhente tilladelse fra SKAT. De resterende ville i mindre udstrækning indhente tilladelse, men det tyder på at i tilfælde af, hvor de subjektive krav kan opfyldes ville de benytte dette frem for forsøg på opfyldelse af de objektive regler. Ved kommentarerne til spørgsmålet fremgår det, at det især er i forbindelse med grenkrav og værdiansættelse, at rådgiverne oplever udfordringer, der giver tilskyndelse til at søge om tilladelse. I flere svar har respondenterne svaret, at i tilfælde af spaltning eller tilførsel af aktiver uden tilladelse bør der søges om bindende svar.

Svaret i undersøgelsen tyder på at de objektive regler er ofte benyttet i omstrukturerede selskaber. Det kan være ved simple aktieombytninger, pengetanksselskaber eller ved situationer, hvor der ikke kan opnås tilladelse. Respondenterne i undersøgelsen vil i de fleste tilfælde benytte sig af de objektive regler, med mindre at omstruktureringen også kan opfylde kravene i de subjektive regler. Undersøgelsen viser at ved de tilfælde, hvor det er muligt at benytte sig af både de subjektive og de objektive regler vælger respondenterne at benytte de subjektive regler. Grunden til dette er at respondenterne undgår tvivlstilfælde om de objektive regler kan overholdes. Ved benyttelse af de objektive regler viser undersøgelsen at respondenterne ofte anmoder om et bindende svar. Det er kun ved helt ukomplicerede omstruktureringer, at omstruktureringen kan gennemføres uden tilladelse og uden bindende svar. Ved en ukompliceret omstrukturering menes situationer, hvor der ikke er risiko for, at der sættes spørgsmål til eksempelvis værdiansættelse.



## Opsummering

Generelt tyder det på, at der ved indførslen af det objektive regelsæt er blevet skabt grobund for en mindre kompliceret adgang til muligheden for at gennemføre en omstrukturering. Før 2007 var det kun muligt at gennemføre en omstrukturering ved ansøgning ved skattemyndighederne med en "forretningsmæssig begrundelse". Ansøgningerne blev behandlet individuelt af SKAT, og det var derfor svært at sige, hvilke omstruktureringer der blev godkendt. Med indførslen af det objektive regelsæt indført ved lov 343 af 18. april 2007 blev det gjort muligt at gennemføre en omstrukturering ved overholdelse af visse værnskrav. Dette medførte at omstruktureringer som tidligere ikke kunne gennemføres blev gjort muligt, hvilket tyder på en stigning af antallet af omstruktureringer. Vi stillede tidligere spørgsmålet om det subjektive regelsæt så kan afskaffes. Med erfaringerne oparbejdet gennem dette projekt, kan det ikke konkluderes at det er muligt at afskaffe omstruktureringer med tilladelse. Erfaringerne foretaget i en tidligere undersøgelse blandt forskellige rådgivere tyder på at det er forskelligt om de vælger at benytte det ene eller andet regelsæt. I komplicerede omstruktureringer kan der være fordele i at søge om tilladelse fra skattemyndighederne idet der kommer en sikkerhed for at kravene er opfyldt i forbindelse med omstruktureringen. Det kan være i forhold til værdiansættelse af aktiver eller forpligtelser, motiver til omstruktureringen eller bare i situationer, hvor de forskellige værnskrav helst vil undgås. I "simple" omstruktureringer eller i omstruktureringer, hvor kravene til "en forretningsmæssig begrundelse" ikke opfyldes er det blevet åbnet mulighed for gennemførelse af en omstrukturering uden tilladelse. I disse tilfælde kan der eventuelt søges om bindende svar, hvilket den ovennævnte undersøgelse også tyder på.

## Konklusion

Gennemførelsen af en omstrukturering er en stor ændring for enhver virksomhedsejer og i kapitalstrukturen og er derfor essentielt for virksomhedens fortsatte drift. Reglerne er opdelt i muligheden for at gennemføre omstruktureringen skattepligtigt eller at benytte reglerne om skattefrie omstruktureringer. Enhver rådgiver for en virksomhed bør nøje vurdere, hvilke kriterier deres klient har for gennemførelsen af omstruktureringen, samt virksomhedens faktuelle forhold.

I projektet er de fire omstrukturingsmodeller, der ofte bruges i forbindelse med et generationsskifte, blevet beskrevet og analyseret, det være sig fusion, spaltning, aktieombytning og tilførsel af aktiver. Alt efter hvilke omstrukturingsmodel, der bruges er der forskellige betingelser, der skal være opfyldt ligesom, der er fordele og ulemper forbundet med de enkelte omstrukturingsmodeller.

Problemformuleringen for dette projekt er:

*"Redegøre og analysere reglerne for omdannelse/omstrukturering med henblik på generationsskifte herunder fordele/ulemper ved skattepligtige ctr. Skattefrie modeller."*

### Fusion

Ved fusion er det muligt at samle flere selskaber i et selskab mod at aktionærene vil modtage aktier eller anparter og en eventuel udligningssum i det modtagende selskab.

En fusion kan gennemføres skattepligtigt eller skattefrit og kan anvendes sammen med andre omstrukturingsmodeller, idet det er muligt at gennemføre en fusion

uden tilladelse fra SKAT, hvilket er ensbetydende med at andre omstruktureringer kan gennemføres umiddelbart i forlængelse heraf uden at tage hensyn til et holdingkrav.

Om det er mest hensigtsmæssig at gennemføre en fusion skattefrit eller skattepligtigt afhænger af flere faktorer, såsom om der er over- eller underskud i det indskydende eller modtagende selskab. I det tilfælde der foreligger et overskud kan det anbefales, at der gennemføres en skattefri fusion således at beskatningen bliver udskudt.

Foreligger der et underskud eller et fremførselsberettiget tab af en betydelig størrelse, er anbefalingen, at fusionen gennemføres skattepligtigt. Hvis der gennemføres en skattefri fusion vil det eventuelle underskud eller fremførselsberettiget tab gå tabt, dog kan underskuddet i det tilfælde, at underskuddet er opstået mellem sambeskattede selskaber, mens selskaberne stadig er sambeskattet bringes til fradrag.

Fusion benyttes ofte i forbindelse med et generationsskifte som et oprydningsværktøj, hvor den samler flere selskaber for at gøre det mere overskueligt. Endvidere kan fusion ligeledes benyttes i en langsigtet overdragelse af selskabet. Dette gøres i de tilfælde, hvor det ikke er muligt at overdrage til en yngre generation. Måden det gøres på er at A fusionere ind i B for så at modtage aktier, andeler eller en kontant udligningssum i B.

### **Aktieombytning**

Ved en aktieombytning indskyder det indskydende selskab sine aktier til det modtagende selskab mod at få kapitalandele og en eventuelt udligningssum fra det modtagende selskab. Aktieombytning deles op i skattepligtig kontra skattefri aktieombytning.

Ved benyttelse af det objektive regelsæt skal der vurderes om aktieombytningen skal foretages med eller uden tilladelse. Hvis det skal gøres med tilladelse fra

SKAT, skal omstruktureringen og ansøgningen være forretningsmæssig begrundet. I tilfælde af benyttelse af det objektive regelsæt skal de opstillede betingelser og værnskrav opfyldes.

I komplekse omstruktureringer eksempelvis ved usikkerhed af handelsværdi, ved flere omstrukturering på en gang vil det normalt anbefales at søge tilladelse fra SKAT, alternativt benytte sig af muligheden af at få et bindende svar.

### Spaltning

Ved en spaltning deles et selskab ved at overføre en del eller hele selskabet forpligtelser og aktiver til en eller flere modtagende selskaber. Dette sker mod vederlæggelse af kapitalandele og en eventuel udligningssum til selskabsdeltagerne i det spaltede selskab. En spaltning kan ske skattefrit eller skattepligtigt.

Om spaltningen skal ske skattepligtigt eller skattefrit må gå på overvejelserne omkring det spaltede selskabs skattemæssige underskud eller overskud. Ved en skattefri spaltning går disse fradrag tabt, og kan derfor ikke udnyttes, mens der ved en skattepligtig spaltning kan fradraget udnyttes i det modtagende selskabs indkomstopgørelse. Dog er der ved skattefri spaltning med sambeskattede selskaber og grenspaltede selskaber mulighed for fortsat at udnytte fradraget. I en grenspaltning kan underskud i det indskydende selskab fortsat bringes til udnyttelse i dets egen indkomstopgørelse. Ved sambeskattede enheder kan underskud opstået i et af de deltagende selskaber inden spaltning også udnyttes efter spaltningen.

Ved den skattefrie spaltning skal rådgiverne vurdere om omstruktureringen kan opfylde den "forretningsmæssige begrundelse", som er kravet ved en skattefri spaltning med tilladelse. Dette er en individuel vurdering fra SKAT, og der kan derfor som rådgiver ikke opstilles generelle betingelser og krav for at en ansøgning kan tilladelse, men vurdere hvert enkelt tilfælde hver for sig.

Hvis spaltningen ikke kan opfylde betingelserne i det subjektive regelsæt skal rådgiver ind og vurdere om omstruktureringen kan opfylde de objektive betingelser, samt de værnskrav opstillet i fusionsskattelovens bestemmelser om spaltning. Værnskravene er løbende blevet ændret og med lov nr. 525 af 12. juni 2009, hvor den tidligere udbyttebegrænsning til et ejertidskrav blev ændret.

### **Tilførsel af aktiver**

Ved en tilførsel af aktiver tilfører det indskydende selskab den samlede eller en eller flere grene af virksomheden til det modtagende selskab uden at det indskydende selskab opløses. Til forskel fra fusion, spaltning og aktieombytning kan vederlæggelsen ved tilførsel af aktiver kun ske i form af aktier eller anparter og der kan dermed ikke vederlægges en kontant udligningssum.

Ligesom det er tilfælde ved de andre omstrukturingsmodeller skal det individuel vurderes, om der skal gennemføres en skattepligtig eller en skattefri tilførsel af aktiver. Det der taler for at der skal gennemføres en skattepligtig tilførsel af aktiver er i det tilfælde, hvor der i de involverede selskaber er et betydelig underskud, der gør det økonomisk attraktivt at gennemføre en skattepligtig tilførsel af aktiver. Ved tilførsel af aktiver gælder samme regler om at underskud eller fremførselsberettiget tab kan ikke bringes til fradrag i det modtagende selskabs indkomstår. Dog er det muligt for det indskydende selskab fortsat at anvende et eventuelt underskud eller fremførselsberettiget tab i dets egen fremtidige indkomstopgørelse, idet selskabet ikke ophører med at eksistere.

En skattefri tilførsel af aktiver kan være at foretrække i de tilfælde, hvor der ikke foreligger underskud i de involverede selskaber.

Ved en skattefri tilførsel af aktiver er der ligeledes indført et to-strengt princip. Om en tilførsel af aktiver skal gennemføres med tilladelse og dermed være forretningsmæssig begrundet, eller om den skal gennemføres uden tilladelse og herved opfylde de regler den stiller, skal vurderes individuelt.

Hvis der foreligger usikkerhed om det er muligt at overholde de regler der er gældende for at gennemføre en skattefri tilførsel af aktiver, det være sig eksempelvis opfyldelse af grenkravet, kan det anbefales at søge tilladelse for på den måde at sikre en skattefri omstrukturering. Ved en skattefri tilførsel gælder det at tilførslen skal være forretningsmæssig begrundet. Er tilfældet at tilførslen ikke er forretningsmæssig begrundet, vil der ikke blive givet tilladelse fra SKAT til den skattefri tilførsel af aktiver, se SKM2006.9 SKAT.

For at der kan gennemføres en skattefri tilførsel af aktiver er det et krav, at det modtagende selskab ikke afstår aktierne eller anparterne indenfor en periode på tre år efter vedtagelsen af tilførslen, holdingkravet. Baggrunden herfor er, at det ikke skal være muligt, at sælge aktierne eller anparterne kort tid efter tilførslen og dermed gøre et ellers skattepligtigt salg omdannet til et skattefrit salg.

Udover projektets problemformulering har vi valgt, at medtage følgende hypoteser,

- *Hvordan har det objektive regelsæt påvirket anvendelsesmulighederne ved omstruktureringer?*
- *Hvilke betingelser skal være opfyldt for at kunne gennemføre en omstrukturering?*

Langt de fleste omstruktureringer bliver foretaget skattefrit med enten benyttelse af det subjektive regelsæt eller det objektive regelsæt. To-strengssystemet blev først muligt ved indførslen af lov nr. 343 af 18. april 2007, hvor lovgiverne indførte mulighed for omstrukturering uden tilladelse hvis en række værnsregler overholdes som skal sikre begrænsningen indsat i fusionsdirektivets artikel 15. Formålet med reglerne om skattefrie omstruktureringer er, at det skal være muligt at etablere en hensigtsmæssig omstrukturering uden at skattemæssige forhold blokerer for dette.

Projektet har i afsnittet om grænseoverskridende omstruktureringer, anvendelse af de objektive regler i praksis og omstrukturering med tilbagevirkende kraft vist, hvilke komplekse krav der er i reglerne vedrørende omstruktureringer. Afsnittene viser, hvorvidt to virksomheder, der ønsker at gennemføre en omstrukturering mellem landegrænser, hvorvidt man er del af en kompliceret virksomhedsstruktur eller hvorvidt omstruktureringen sker med tilbagevirkende kraft at reglerne kan være utroligt komplicerede på trods af at lovgiverne har forsøgt at simplificere reglerne både nationalt og internationalt, hvilke stiller store krav til en virksomheds rådgiver.

Indførslen af det objektive regelsæt har ført til en stigning i antallet af ansøgninger om omstruktureringer. Reglerne muliggjorde at virksomheder der tidligere ikke kunne opfylde kravene om den forretningsmæssige begrundelse derved fik muligheden for at kunne få foretaget en omstrukturering. Svarene i undersøgelsen "Erfaringer fra Danmarks største revisions- og advokatfirmaer" tyder på at rådgiverne benytter sig af det objektive regelsæt ved "nemme" og "simple" omstruktureringer eventuel kombineret med et bindende svar, mens der ved komplicerede selskabsstrukturer, højrisici erhverv mv. forsøges hvis muligt at benytte det subjektive regelsæt.

## Grænseoverskridende fusion

Ved lov nr. 573 af 6. juni 2007 blev der indført regler om grænseoverskridende fusion og grænseoverskridende spaltning i dansk ret. Med indførelsen af denne lov var Danmark dermed et af de første lande, der indførte regler omkring grænseoverskridende transaktioner.

Loven omfatter aktie- og anpartsselskaber, samt virksomheder med et begrænset ansvar, der er omfattet af lov om visse erhvervsdrivende virksomheder.

Baggrunden for loven er Europa Parlamentets og Rådets direktiv 2005/56/EF af 26. oktober 2005 om grænseoverskridende fusioner af selskaber med begrænset ansvar (direktivet om grænseoverskridende fusioner), samt EF Domstolens afgørelse af 13. december 2005 i sagen C-411/03 Sevic Systems (Sevic-dommen). Sevic sagen omhandlede to selskaber der fusionerede, hvor den ene Sevic Systems AG var hjemmehørende i Tyskland og den anden SecurityVision Concept SA med hjemsted i Luxembourg.

I fusionsaftalen mellem Sevic og Security Vision var det fastsat, at Security Vision skulle opløses uden likvidation, og at dette selskabs formue skulle overdrages som helhed til Sevic uden ændring af sidstnævntes selskabsnavn. De tyske myndigheder afslog at efterkomme anmodningen om registrering af fusionen i det tyske handelsregister, idet den henviste til, at tysk lovgivning om omdannelse af selskaber kun omhandler fusion mellem selskaber med hjemsted i Tyskland.

Sagen blev afprøvet ved EF Domstolen med følgende præjudicielle spørgsmål:

*"Skal Artikel 43 EF og 48 EF fortolkes således, at det er i strid med etableringsfriheden for selskaber at nægte et udenlandsk europæisk selskab at få registeret dets tilsigtede fusion med et tysk selskab i det tyske handelsregister i*



*henhold til UmwG's (Umwandlungsgesetz) §§ 16 ff., da UmwG's § 1, stk. 1, nr. 1, kun hjemler omdannelse af juridiske personer med hjemsted i Tyskland?"*

EF Domstolen kom frem til at artikel 43 EF og 48 EF er til hinder for, at registrering i en medlemsstat i det nationale handelsregister af en fusion ved opløsning uden likvidation af et selskab og overdragelse af dettes formue som helhed til et andet selskab generelt afslås, hvis et af de to selskaber har hjemsted i en anden medlemsstat, mens der kan ske en sådan registrering, hvis de selskaber, der deltager i fusionen, begge har hjemsted i den førstnævnte medlemsstat.

De danske regler om grænseoverskridende fusioner og spaltninger trådte i kraft den 1. juli 2007.

Den 29. marts 2011 vedtog Folketinget lovforslag L 84, der indeholder visse justeringer i reglerne for grænseoverskridende fusioner.

De nye regler er delvist afledt af to modstridende afgørelser fra Skatterådet i efteråret 2010 (SKM2010.772.SR og SKM2010.782.SR), der begge vedrørte et dansk datterselskabs fusion med sit udenlandske moderselskab. Hvor moderselskabet er det fortsættende selskab.

I SKM2010.772.SR blev det fastslået at der var hjemmel til at beskatte aktionæren, der i dette tilfælde var moderselskabet, som om selskabet var likvideret, men i SKM2010.782.SR var afgørelsen, at der ikke var hjemmel hertil. Den første afgørelse er senere blevet underkendt i Landsskatteretten.

De nye regler, der introduceres med L 84, giver mulighed for udbyttebeskatning som lagt til grund i den første afgørelse fra skatterådet, SKM2010.772.SR. Der er endvidere indført et krav om, at der skal indhentes forudgående tilladelse fra skattemyndighederne til visse skattefrie grænseoverskridende fusioner.

I SKM2010.772.SR, der er den første af de to modstridende bindende svar, kom skatterådet frem til, at en skattefri lodret fusion mellem et dansk holdingselskab og et moderselskab i et andet EU medlemsland, hvor det er moderselskabet der er det fortsættende selskab, vil skulle betragtes som en udlodning af likvidationsprovenu, der skal behandles efter de almindelige regler om beskatning af udbytte til udenlandske selskaber.

Skatterådet var blevet bedt om at bekræfte, at den grænseoverskridende fusion kunne gennemføres som en skattefri fusion omfattet af FUSL § 15, stk. 4, med den virkning, at der ikke udløses beskatning på selskabs- eller aktionærniveau ud over en eventuel avancebeskatning i det indskydende selskab af aktiver og forpligtigelser, der ikke efter fusionen kan allokere til et fast driftssted i Danmark.

Skatterådet tiltrådte SKATs indstilling, der hverken svarede ja eller nej til spørgsmålet. SKAT udtalte derimod i indstillingen, at udgangspunktet for en beskatning af en fusion er en skattepligtig fusion og henviste endvidere til Skatteretten 2, 5. udgave. Dette var SKATs opfattelse, uanset at der ikke selskabsretlig ville ske en likvidation som følge af fusionen.

Heraf konkluderede SKAT, at udgangspunktet for beskatningen af fusionen blandt andet var, at aktionærerne i det indskydende selskab skal beskattes efter reglerne om udlodning af likvidationsprovenu.

Endvidere argumenterede SKAT i afgørelsen med, at idet der i FUSL § 10 står "fortjeneste og tab på aktier", så omfatter bestemmelsen kun de tilfælde, hvor likvidationsprovenu skal beskattes som aktieavance og ikke, hvor det beskattes som udbytte.

Det var SKATs opfattelse, at fusionsdirektivet ikke hindrer en udbyttebeskatning af likvidationsprovenuet, når udbyttebeskatningen ikke skal frafalde eller nedsættes efter moder-/datterselskabsdirektivet som følge af, at den retmæssige ejer af udbyttet ikke er omfattet af direktivet. SKAT mente således at kunne pålægge

kildeskat efter udbyttereglerne, hvis det modtagende selskab ikke måtte anses for retmæssig ejer af de ved fusionen overførte aktier.

Endvidere henviste SKAT til fusionsdirektivets misbrugsklausul i artikel 15, hvorefter medlemsstaterne helt eller delvist kan nægte at anvende direktivets bestemmelser ved skatteunddragelse og skatteundgåelse.

I SKM2010.782.SR underkendte Skatterådet SKATs indstilling, som svarede til resultatet i den førromtalte afgørelse. Skatterådets begrundelse var, at der ikke var hjemmel til at beskatte udlodningen som likvidationsprovenu. Selskaberne havde derimod retskrav på at anvende FUSL § 15, stk. 4, når betingelserne i øvrigt var opfyldt.

Det bindende svar blev anket af spørgeren til Landsskatteretten. Landsskatteretten ændrede Skatterådets svar og anførte, at der ikke var hjemmel til at beskatte aktionærerne i medfør af ligningslovens § 16 a, stk. 3, litra a. Landsskatteretten tilføjede desforuden, at udgangspunktet for en skattefri fusion ikke var en skattepligtig fusion, og at der var gjort op med beskatningen af aktionærerne i FUSL §§ 9-11. Landsskatteretten fandt således, at bestemmelsen i FUSL § 10 medførte, at når det modtagende selskab, som i det omhandlede tilfælde, ejer mere end 10 procent af kapitalen i det indskydende selskab, medregnes den ved annulleringen opnåede fortjeneste og tab ved indkomstopgørelsen.

Efter de to bindende svar i december 2010 blev offentliggjort, blev det indføjet i ligningsvejledningen, afsnit S.D.1.12.4, at Skatterådets første afgørelse er forældet, og der henvises nu til den senere afgørelse. Den første afgørelse blev som bekendt påklaget til Landsskatteretten, hvor skatteyderen i marts 2011 fik medhold, med den begrundelse, at skattemyndighederne ikke havde hjemmel til udlodningsbeskatning.

Herefter må det kunne lægges til grund, at de skattefrie grænseoverskridende fusioner, der er foretaget inden ikrafttrædelsen af de nye regler om

udlodningsbeskatningen, ikke kan gøres til genstand for udlodningsbeskatning, når de øvrige betingelser i FUSL § 15, stk. 4, ellers er opfyldt.

Uanset at der ikke måtte antages at være hjemmel til udlodningsbeskatning med de hidtidigt gældende regler, indføres som nævnt med L 84 regler om udlodningsbeskatning.

De nye regler kobles op på udbyttereglerne for at skabe den ønskede hjemmel til, at der kan pålægges udlodningsbeskatning, hvis det modtagende selskab ikke kan anses for værende den retmæssige ejer.

FUSL § 15, stk. 4, omhandler de tilfælde, hvor et dansk selskab ophører ved fusion med et selskab beliggende inden for EU og såvel det indskydende som det modtagende selskab er omfattet af begrebet "selskab i en medlemsstat" som beskrevet i artikel 3 i direktivet 2009/133/EF.

## Ansvarsliste

Indledning:	Fælles
Metode:	Fælles
Omstruktureringer generelt:	Jeppe
Succession:	Jimmy
Fusion:	Jimmy
Aktieombytning:	Jeppe
Spaltning:	Jeppe
Tilførsel af aktiver:	Jimmy
Værdiansættelse:	Jimmy
Skattepligtig med tilbagevirkende kraft:	Jimmy
Anvendelsen af de objektive regler i praksis:	Jeppe
Case 1.trin:	Fælles
Case 2.trin:	Jeppe
Case 3.trin:	Jeppe
Nødvendigheden af omstruktureringer med tilladelse:	Jeppe
Konklusion:	Fælles
Grænseoverskridende fusion:	Jimmy

## Litteratur:

### Bøger:

Fusionsskatteloven med kommentar, 3. udgave 1. oplag, Michael Serup, Forlaget Thomson A/S, 2008

Generationsskifte og omstrukturering – det skatteretlige grundlag, 3. udgave 1. oplag, Søren Halling-Overgaard & Birgitte Sølvkær Olesen, Jurist- og Økonomforbundets Forlag, 2010

Skattemæssig succession ved generationsskifte i levende live og ved død, 1. udgave 1. oplag, Jane K. Bille, Forlaget Thomson A/S, 2006

Generationsskifte, 1. udgave 1. oplag, Jesper Rasmussen og Jesper Møller-Andersen, Forlaget Thomson, 2008

Selskabsret, 8. udgave 1. oplag, Erik Werlauff, Thomson Reuters Professional A/S, 2010

Selskabsskatteret, 11. udgave, Erik Werlauff, Thomson Reuters Professional A/S, 2009

Den skinbarlige virkelighed – vidensproduktion inden for samfundsvidenskaberne, 3. udgave 2. oplag, Ib Andersen, Forlaget Samfundslitteratur, 2006

Methodology For Creating Business Knowledge, Second Edition, Ingeman Arbnor & Björn Bjerke, SAGE Publications

**Domme:**

SU 1997.256  
TfS1998.598.LR  
TfS 1998.678  
TfS1998.218.VLD  
SKM2001.303.TSS  
SKM2003.138.LR  
SKM2003.574.LSR  
SKM 2003.118.TSS  
SKM 2003.118.TSS  
SKM2004.173.LR  
SKM2005.167.ØLR  
SKM 2005.272.TSS  
SKM 2006.345.LSR  
SKM2006.9.SKAT  
SKM2007.553.SR  
SU 2007.343  
SKM2007.272.SKAT  
SKM2007.916.SKAT  
SKM2007.555.SR  
SKM2007.917.SKAT  
SR.2008.100  
SKM 2008.361.SR  
SKM2008.609.SR  
SKM2008.182.SR  
SKM2008.198S.SR  
SKM.2008.728.DEP  
SKM2009.646.SR  
SKM2009.58.SR  
SR.2009.0146  
SKM 2009.121.SR  
SKM2010.513.SR  
SKM2010.765.SR  
SKM2010.849.SKAT  
SKM2010.65.SR  
SKM2010.210.SR  
SKM2010.782.SR  
SKM2010.772.SR  
SKM2011.33.BR  
SKM2011.88.SR

## Andet

Fusionsdirektivet 90/434/EØF

Direktiv 2005/19

VEJL2007-06-12.SOS

Cirkulære nr. 185 af 17/11 1982

Cirkulære nr. 97 af 26/06/1995

TSS-2000-09

TSS-2000-10

Ligningsvejledningen

Den juridiske vejledning

Omstrukturering af danske aktie- og anpartsselskaber, Hjortkjær og

Hedegaard, 2010 s. 110



## Executive summary

This thesis; restructurings as part of the generational is chosen on the basis of our interest in the subject and its timelessness in the coming years.

The Danish legislations are regulated on the basis of the EU Merger Directive EU90/434. The purpose of the directive is to make international restructurings easier. Based on Article 15 a country may refuse to apply or withdraw the benefits of all or any part of the provisions where it appears that the restructuring has as its principle objective tax evasion or tax avoidance, it means that the restructuring has to be carried out for valid commercial reasons.

The purpose of this thesis is to clarify the taxation aspects of different corporate restructuring opportunities. Restructuring can be an economic burden for a corporation. Legislation has made it possible to restructure a corporation without any immediate effect on taxation. Instead the taxation is delayed for a later time of realization.

There are four different way to make a restructuring; merger, split, share exchange and transfers of assets. The legislations for these four restructuring are described in aktieavancebeskatningsloven and fusionsloven. It was not possible to make a restructuration without permission from SKAT before 2007. With introduction of legislation number "343 af 18. april 2007" it became possible to make a restructuring without permission from SKAT.

This thesis has explained, used the theories and evaluated the tendency for restructuring legislation and described how the objective rules has had an influence on the way of use of the rules.

A merger can be made horizontally and vertically and are described in chapter one in fusionssskatteloven. It is possible to make a merger tax-free and the tax you should pay on the merger day is delayed for a later time of realization for the

receiving company. A tax-free merger can only be made without permission from SKAT and therefore you have only two choices to complete a merger according to the Danish legislations.

A splitting can be made in three ways: either tax-free with or without permission or taxable. The splitting can be made by either company will be terminated, where the original company will be liquidated and the assets will be divided between two or more new companies. Furthermore, it is also possible to make a branch splitting where there original company continues to exist. The fee for the splitting occurs at least a share and an eventual cash payment.

At a share exchange the transferring company's deposit shares to the acquiring company in exchange for shares and any cash payment. Share Exchange is divided into taxable versus tax-free, where the tax-free furthermore can be divided into share exchange with or without permission.

At a transfer of assets the transferring company brings all or one or more branches into the receiving company without the transferring company is dissolved. Unlike the other restructuring models it is not possible to remunerate a cash payment.

# Bilag

## Bilag 1: Svar fra Skatteministeren

Bilag 5 til Skatteministerens svar på spørgsmål nummer 06-051165 af den 29. april 2008.

Omfattelsesperiode	Skattecenter	2006			2007				
		Ansøgnings tall	Tilfælde uden vindt	Tilfælde med vindt	Ansøgninger tall	Tilfælde uden vindt	Tilfælde med vindt		
Aktiebemyndring	Aalborg	219	282	0	11	84	155	0	17
Grønting	Aalborg	116	105	0	6	190	74	0	7
Tilførsel af aktiver	Aalborg	21	25	0	0	13	18	0	0
Aktiebemyndring	Esbjerg	442	315	0	33	235	204	0	30
Grønting	Esbjerg	205	195	0	10	177	172	0	22
Tilførsel af aktiver	Esbjerg	58	35	1	4	57	61	0	1
Aktiebemyndring	København	*443	367	0	16	313	417	3	35
Grønting	København	*326	195	0	4	147	146	3	16
Tilførsel af aktiver	København	*93	70	0	0	43	65	1	3
Aktiebemyndring	Korsør	244	175	0	4	175	164	0	6
Grønting	Korsør	100	91	0	6	57	48	0	4
Tilførsel af aktiver	Korsør	13	18	0	1	17	17	0	0
Aktiebemyndring	Aarhus	309	312	2	25	235	256	3	15
Grønting	Aarhus	**257	204	0	8	**220	241	1	12
Tilførsel af aktiver	Aarhus	**	67	0	2	**	53	0	0
<b>SUM</b>		<b>2926</b>	<b>2473</b>	<b>3</b>	<b>138</b>	<b>3979</b>	<b>2191</b>	<b>11</b>	<b>138</b>

\* Der har ikke været muligt at vælge enkelte ansøgningsår 2006 eksklusivt angikende år ændringer. Antallet er beregnet skønsmæssigt ud fra forholdene i 2007 med den bedste årlige ansøgning og antal ansøgningsår eksklusivt angikende år ændringer for de 3 søgningstyper.

\*\* Antallet af ansøgningsår i søgning og tilførsel af aktiver er tallene som følge af, at de er aktiveret under samme emneord.